

ÍNDICE GENERAL

PRESENTACIÓN	15
DOCTRINA	
1. Daño no patrimonial en Italia y en Europa.....	17
FRANCESCO GALGANO (<i>Italia</i>)	
1. Del derecho natural a la actual jurisprudencia sobre el daño a la persona.....	17
2. Convención Europea de Derechos Humanos y la Reforma Constitucional Italiana de 2001	22
3. Una frontera que aún no se ha cruzado: la directa aplicabilidad de las Cartas Internacionales de Derechos Humanos	26
4. El daño no patrimonial en el derecho comunitario.....	28
2. Indemnización del daño moral.....	31
GIOVANNA VISINTINI (<i>Italia</i>)	
3. El daño moral en los proyectos de reforma del Código Civil Argentino	51
LUIS MOISSET DE ESPANÉS (<i>Argentina</i>)	
JOSÉ FERNANDO MÁRQUEZ (<i>Argentina</i>)	
1. Introducción.....	51
1.1. El Tercer Congreso Nacional de Derecho Civil.....	52
2. El daño moral y el proyecto de unificación de 1987	54
3. Los nuevos intentos de unificación	56
4. El daño moral en el proyecto de la Cámara de Diputados	59
4.1. Artículo 522.....	59
4.2. Artículo 1068 y 1078.....	61
4.3. Artículo 1099	63
5. El daño moral en el proyecto del Poder Ejecutivo.....	64
5.1. La indemnización por daño moral: bien propio.....	64
5.2. El daño moral y la intimidación personal	66
5.3. El daño moral y las personas jurídicas.....	68
5.4. El concepto de daño.....	71
5.5. "Quantum" de la indemnización por daño moral.....	72
5.6. Personas legitimadas.....	72
6. El proyecto de Nuevo Código de 1998.....	74
6.1. El proyecto.....	74
6.2. La responsabilidad civil en el proyecto.....	74
6.3. El daño extrapatrimonial.....	75

6.4.	Ejercicio de la acción por daño extrapatrimonial.....	76
6.4.1.	Legitimación activa	76
6.5.	El modo de reparación del daño	78
6.6.	Transmisibilidad de la acción.....	79
7.	Palabras finales.....	80
4.	El daño moral. La cuantía del resarcimiento y la función del juez	81
	JORGE MOSSET ITURRASPE (<i>Argentina</i>)	
1.	Resarcimiento real y resarcimiento simbólico.....	81
2.	Criterio para evaluar el daño y fijar el resarcimiento	83
3.	Criterios para determinar la cuantía de la reparación	84
3.1.	Determinación de la cuantía en atención al daño patrimonial.....	85
3.2.	Determinación de la cuantía con base en la gravedad de la falta	85
3.3.	Determinación con base en un criterio subjetivo	87
3.4.	Determinación atendiendo a los "placeres compensatorios"	91
3.5.	El llamado a la prudencia judicial	92
3.6.	Los precedentes judiciales	92
4.	Diez reglas para la determinación de la indemnización por daño moral	93
5.	La cuantificación del daño moral en los casos de lesión al honor, la intimidad y la imagen	99
	JULIO CÉSAR RIVERA (<i>Argentina</i>)	
	GUSTAVO GIATTI (<i>Argentina</i>)	
	JUAN IGNACIO ALONSO (<i>Argentina</i>)	
1.	Introducción	99
2.	Brevísima epitome de los derechos personalísimos involucrados	100
2.1.	El derecho al honor	100
2.2.	El derecho a la imagen	105
2.3.	El derecho a la intimidad	107
2.4.	Las sanciones por afectación a los derechos al honor, la imagen y la intimidad	110
2.5.	La reparación del daño moral producido por la lesión al honor, la intimidad y la imagen	110
2.6.	Cuantificación del daño moral	111
2.7.	Cuantificación del daño moral en el caso de lesión al honor, la intimidad y la imagen	113
2.7.1.	La naturaleza de la ofensa	115
2.7.2.	El prestigio de la víctima	118
2.7.3.	Las circunstancias personales de la víctima	119
2.7.4.	El nivel de difusión del hecho	123
2.7.5.	El carácter "reparador" de la indemnización	125
2.7.6.	La indemnización debe ser tal que desaliente las conductas lesivas	127
6.	Evolución de los perjuicios inmateriales en la jurisprudencia del Consejo de Estado Colombiano	131

ANDRÉS ORIÓN ÁLVAREZ PÉREZ (*Colombia*)

1. Introducción	131
1.1. Consideraciones generales	133
2. Daño moral.....	135
2.1. Independencia y autonomía del daño moral	136
3. Perjuicio fisiológico	137
4. Daño a la vida de relación	137
4.1. Desarrollo jurisprudencial de los perjuicios inmateriales	138
4.2. Sección Tercera del Consejo de Estado	139
4.3. Principio de reparación integral	142
4.4. Nueva propuesta sobre la tipología del daño inmaterial	148

7. Los perjuicios extrapatrimoniales 153

JAVIER TAMAYO JARAMILLO (*Colombia*)

1. Plan. Sección I Principios generales sobre los daños extrapatrimoniales	153
2. Clases de perjuicios extrapatrimoniales	154
3. Clasificación de los perjuicios extrapatrimoniales en el derecho comparado	155
4. Consagración de los perjuicios extrapatrimoniales en la jurisprudencia colombiana	156
5. Justificación de la indemnización del perjuicio extrapatrimonial	157
6. Finalidad de la condena por perjuicios extrapatrimoniales	159
7. Forma de indemnizar los daños extrapatrimoniales	161
8. La jurisprudencia colombiana y la indemnización de los perjuicios morales	163
9. Los perjuicios morales en materia contractual	165
10. Perjuicios extrapatrimoniales (morales) por daños a las cosas	169
11. Los perjuicios extrapatrimoniales en las personas jurídicas	170
12. Los perjuicios materiales no excluyen los extrapatrimoniales	171
13. Cada perjuicio extrapatrimonial debe evaluarse por separado	
Sección II: Reseña sobre los perjuicios extrapatrimoniales más importantes	171
14. Plan I. El daño moral subjetivo	172
15. Los perjuicios morales subjetivos consisten en dolor físico o psíquico	172
16. Los menores de edad también sufren perjuicios morales	174
17. Prueba de los perjuicios morales subjetivos. II. El perjuicio fisiológico (préjudice d'agrément)	177
18. Introducción. § 1. En qué consiste el perjuicio fisiológico ...	178
19. Daños independientes	178
20. Daños fisiológicos por muerte de otra persona	181
21. Nueva denominación jurisprudencial y ampliación más allá de las lesiones personales	182
22. Crítica y desarrollo posterior de esta sentencia	187
23. Forma de reparación del daño fisiológico	191

24. Valoración pecuniaria del perjuicio fisiológico § 2. Perjuicio fisiológico en el derecho comparado	193
25. Terminología. III. Daño extrapatrimonial por la simple pérdida de la vida	193
26. Planteamiento del problema	197
27. Nuestra posición. IV. El fantasma de los perjuicios morales objetivados	197
28. Planteamiento del problema	199
29. Definición de la jurisprudencia	199
30. Crítica	202

8. Hacia una predictibilidad del resarcimiento del daño a la persona en el sistema judicial peruano 207

JUAN ESPINOZA ESPINOZA (*Perú*)

1. Algunos datos a tenerse en cuenta	208
2. ¿Cuál es el diagnóstico?	218
3. ¿Por qué la cuantificación de los daños realizada por el Poder Judicial es impredecible?	219
4. ¿Cómo cuantificar los daños no patrimoniales?	220
5. La vida y la salud para el Poder Judicial ¿Cuánto cuesta? ¿Cuánto vale?	225
6. Si muere la víctima ¿los parientes deben invocar daño a la persona o daño moral? Una necesaria purificación de los conceptos	227
7. Propuestas para que el Poder Judicial sea predecible	228
8. La necesidad de contar con un sistema de cuantificación de daños subjetivos que no excluya la valorización equitativa del juez	236
9. A manera de conclusión	237

9. El “daño al proyecto de vida” en la doctrina y la jurisprudencia contemporáneas 239

CARLOS FERNÁNDEZ SESSAREGO (*Perú*)

1. El surgimiento de la amplia y genérica noción de “daño a la persona”	240
1.1. Nuestra clasificación del “daño”	240
1.2. Aparición del “daño a la persona” en el escenario jurídico	241
1.3. Nuestra sistematización del “daño a la persona”	244
2. Alcances conceptuales del “daño al proyecto de vida” o “daño a la libertad fenoménica”	247
3. Exposición precursora de la naturaleza y alcances del “daño al proyecto de vida” en el Congreso Internacional celebrado en Lima en 1985	251
4. Un antecedente remoto del “daño al proyecto de vida”	254
5. El “daño al proyecto de vida” en la jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos	254
6. Cómo y cuándo la Corte Interamericana de Derechos Humanos incorpora en su jurisprudencia el “daño al proyecto de vida” ...	255

7. El caso "María Elena Loayza Tamayo"	258
7.1. Voto "razonado" de los magistrados de la Corte Interamericana de Derechos Humanos Cañado Trindade y Abreu Burelli en el caso "María Elena Loayza Tamayo"	261
7.2. Voto parcialmente disidente del magistrado Roux Rengifo en el caso "Loayza Tamayo"	262
8. El caso "Luis Alberto Cantoral Benavides"	264
9. El caso "Niños de la Calle"	265
10. Voto razonado del juez Roux Rengifo en el caso "Niños de la Calle"	267
11. Caso Víctor Gutiérrez Soler con Colombia	268
12. Voto razonado del magistrado Cañado Trindade en el caso "Gutiérrez Soler"	271
13. Otros casos vistos por la Corte Interamericana de Derechos Humanos	273
14. El "daño al proyecto de vida" en la legislación peruana	274
15. El "daño al proyecto de vida" en la doctrina jurídica	275
16. El "daño al proyecto de vida" en la doctrina latinoamericana	277
17. El "daño al proyecto de vida" en la doctrina española	282
18. El "daño al proyecto de vida" en la doctrina argentina	285
19. El "daño al proyecto de vida" en la doctrina italiana	288
20. El "daño al proyecto de vida" en la doctrina peruana	290
21. El "daño al proyecto de vida" en la doctrina chilena	293
22. El "daño al proyecto de vida" en la jurisprudencia argentina	295
22.1. El caso "José Daniel Pose"	295
22.2. El caso "Carlos Esteban Kuko"	296
22.3. El caso "N.N. con la Municipalidad de Buenos Aires" ...	298
22.4. El caso "Millone"	298
22.5. El caso "Rybar con el Banco de la Nación"	299
22.6. El caso "Escobar"	299
23. El "daño al proyecto de vida" en la jurisprudencia peruana	301
23.1. La jurisprudencia del Tribunal Constitucional	301
23.1.1. El caso "Juan Carlos Callegari Herazo"	301
23.1.2. El caso "Félix César Calderón Urtecho"	301
23.2. En la judicatura ordinaria	302
23.2.1. El caso "Encarnación Toscano"	302
23.2.2. El caso "N.N. con Unión de Cervecerías Backus y Jhonston"	304
23.2.3. El caso "Alcázar Rojas"	304
23.2.4. El caso "José Robles Montoya"	305
23.2.5. El caso "Frida Fabiola Salinas Janssen"	309
23.2.6. El caso "Mariátegui Chiappe"	309
23.2.7. Otros casos jurisprudenciales	310
24. Laudos arbitrales: El caso "Baruch Ivcher con el Estado Peruano"	311
25. Apostilla	312
10. Resarcimiento del daño inmaterial	313

ROXANA JIMÉNEZ VARGAS-MACHUCA (Perú)

1. Introducción	313
2. Breve reseña del tratamiento del daño inmaterial o moral en el sistema peruano	314
2.1. Código Civil de 1852	315
2.2. Código Civil de 1936	315
2.3. Código Civil de 1984	317
3. Daño inmaterial. Concepto y alcances	319
4. Funciones de la responsabilidad civil	326
5. Cuantificación del daño inmaterial	335
5.1. El caso de los daños por rebote o repercusión	338
5.2. Parámetros a considerar para la cuantificación del daño Inmaterial	341
11. Indemnización por daño moral	345
FELIPE OSTERLING PARODI (<i>Perú</i>)	
1. Introducción	345
2. Sobre la responsabilidad civil	346
3. Sobre el daño	348
4. El daño moral en el incumplimiento contractual	352
5. Sobre la indemnización	353
6. ¿Cuándo se puede solicitar la indemnización por daño moral?	359
7. Daño moral en el Código Civil	360
8. Conclusión	361
12. La entidad mínima para la indemnización del daño moral en la jurisprudencia uruguaya	363
ANDRÉS MARIÑO LÓPEZ (<i>Uruguay</i>)	
1. Responsabilidad civil, Derecho de daños y daño moral	363
1.1. Del paradigma de la responsabilidad civil al paradigma del Derecho de daños	363
1.2. La expansión del contenido del daño moral y de la legitimación para reclamarlo	365
2. Daño moral. Concepto y categorías	366
2.1. Concepto	366
2.2. Categorías del daño moral	367
2.2.1. Daño moral: Dolor o aflicción y daño a la vida de relación	367
2.2.2. La ampliación del contenido del daño moral: incidencia de la teoría del daño biológico. Esta expansión incide en la categoría "Daño a la vida de relación"	368
2.2.3. Daño a la vida de relación como categoría del daño moral	370
3. Derecho a la reparación integral del daño	371
3.1. Concepto y fundamentos	371
3.2. Clases de reparación	371
3.3. Limitación del derecho a la reparación integral del daño	372
4. Posiciones restrictivas de la jurisprudencia uruguaya respecto	

a la resarcibilidad del daño moral	373
5. Exigencia de una entidad mínima del daño moral para admitir su indemnización	374
5.1. Fundamentos	375
5.2. Áreas en las cuales opera la exigencia de una entidad mínima para el resarcimiento del daño moral.....	376
5.2.1. Afectación del derecho a la imagen	376
5.2.2. Incumplimiento de obligaciones contractuales	377
5.2.3. Lesiones leves.....	378
5.2.4. Estados de angustia o shocks emocionales o nerviosos	378
6. Crítica a los fundamentos de la posición que exige una entidad mínima del daño moral	379
6.1. Violación del derecho a la reparación integral del daño	379
6.2. Concepto de daño moral no ajustado a derecho.....	380
6.3. Indefinición del monto mínimo de daño necesario para la resarcibilidad aumenta la discrecionalidad judicial..	382