

CONTENIDO

PRÓLOGO	7
INTRODUCCIÓN	23

I

PARTE GENERAL

CAPÍTULO 1

DERECHOS FUNDAMENTALES Y RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL

INTRODUCCIÓN	31
1. EN LAS SOCIEDADES PRIMITIVAS NO SE CONOCÍA LA INSTITUCIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL	33
2. LOS INICIOS DE LA INSTITUCIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL Y LA FORMA DE REPARAR EL DAÑO	35
2.1. SITUACIONES QUE EN ROMA DABAN LUGAR A RESPONSABILIDAD	36
2.2. EN ROMA, LA REPARACIÓN DEL DAÑO SOLO PODÍA SER EXIGIBLE POR UN SECTOR DE LA SOCIEDAD	40
3. LA EDAD MEDIA Y LA FORMA COMO SE COMPRENDÍA EL CONCEPTO DE RESPONSABILIDAD PARA SER APLICADO A LOS SUJETOS	43
4. BAJO EL ABSOLUTISMO EL <i>JUS COMÚN</i> SE APLICABA POR VOLUNTAD DEL MONARCA	50
5. LA ÉPOCA DEL ESTADO LIBERAL Y LA INSTITUCIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL	53

6.	EL REACOMODAMIENTO DE LA RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL A LAS NUEVAS CIRCUNSTANCIAS SOCIALES, ECONÓMICAS Y POLÍTICAS	57
7.	CONCLUSIONES	77

CAPÍTULO 2

LA RESPONSABILIDAD JURÍDICA ES UNA SOLA, NO OBSTANTE SUS MÚLTIPLES MODALIDADES

1.	RESPONSABILIDAD JURÍDICA.....	82
2.	DIFERENCIAS ENTRE LA RESPONSABILIDAD CIVIL Y PENAL	82
3.	CARÁCTER UNITARIO DEL CONCEPTO DE RESPONSABILIDAD.....	85
4.	CONCEPTO DE RESPONSABILIDAD JURÍDICA	87

CAPÍTULO 3

CONCEPTO Y DIFERENCIAS ENTRE LA RESPONSABILIDAD CIVIL Y PÚBLICA

1.	DEFINICIÓN DE RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL	89
2.	LA RESPONSABILIDAD PUEDE SURGIR DE UNA ACTIVIDAD PÚBLICA O PRIVADA.....	90
3.	DIFERENCIAS	90

CAPÍTULO 4

FORMAS DE ABORDAR EL ESTUDIO DE LA RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL

1.	TESIS DUALISTA O CLÁSICA	93
2.	TESIS DE LA UNIDAD.....	94
3.	TESIS ECLÉCTICA	95

4.	TESIS DE LA UNICIDAD	96
5.	VISIÓN DE NUESTRA DOCTRINA Y JURISPRUDENCIA FRENTE A ESTAS TEORÍAS	96

CAPÍTULO 5

DIFERENCIAS ENTRE LA RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL Y EXTRA CONTRACTUAL EN MATERIA CIVIL

CAPÍTULO 6

DIFERENCIAS ENTRE LA RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL Y EXTRA CONTRACTUAL EN MATERIA DE DERECHO PÚBLICO

CAPÍTULO 7

ELEMENTOS COMUNES A LA RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL Y EXTRA CONTRACTUAL, TANTO EN LA ESFERA PRIVADA COMO PÚBLICA

1.	EL HECHO PRODUCTOR DEL DAÑO	107
2.	LA ANTIJURIDICIDAD	118
2.1.	FORMAS DE CONCEBIR LA ANTIJURIDICIDAD	121
2.1.1.	<i>ANTI JURIDICIDAD SUBJETIVA</i>	124
2.1.2.	<i>ANTI JURIDICIDAD OBJETIVA</i>	125
2.1.2.1.	<i>Antijuridicidad objetiva percibida desde el dañado</i>	125
2.1.2.2.	<i>Antijuridicidad objetiva comprendida desde el sujeto dañado</i>	129
3.	EL DAÑO	133
3.1.	DEFINICIÓN	134

3.2. FORMAS DE ENTENDER EL DAÑO	135
3.3. TEORÍAS SOBRE EL DAÑO	141
3.3.1. <i>EL DAÑO DEBE SER PROBADO, A MENOS QUE SE PRESUMA</i>	141
3.3.2. <i>REPARACIÓN DEL DAÑO</i>	143
3.3.2.1. <i>El concepto de “daño” y su nueva visión en la reparación de perjuicios ocasionados por la violación de los derechos humanos</i>	148
3.4. NATURALEZA DEL DAÑO	151
3.4.1. <i>DAÑO MATERIAL</i>	152
3.4.1.1. <i>Daño emergente</i>	152
3.4.1.2. <i>Lucro cesante</i>	153
3.4.2. <i>DAÑO INMATERIAL</i>	155
3.4.2.1. <i>La admisión de los daños inmateriales por nuestra jurisprudencia</i>	156
3.4.2.2. <i>Tipos de daños inmateriales</i>	159
3.5. CARACTERÍSTICAS DEL DAÑO	180
3.5.1. <i>CERTIDUMBRE DEL DAÑO</i>	181
3.5.2. <i>EL CARÁCTER PERSONAL DEL DAÑO</i>	183
3.6. FORMAS DE REPARAR EL DAÑO.....	185
3.7. LA COMPUTACIÓN DE BENEFICIOS (<i>COMPENSATIO LUCRI CUM DAMNO</i>)	189
3.8. LA CAUSALIDAD ALTERNATIVA HIPOTÉTICA.....	193
4. NEXO DE CAUSALIDAD	195
4.1. TEORÍAS SOBRE EL NEXO DE CAUSALIDAD	203

4.1.1.	<i>IMPUTACIÓN OBJETIVA</i>	212
4.1.1.1.	<i>Aplicación de la imputación objetiva por las autoridades judiciales</i>	219
4.1.1.2.	<i>Los ajustes que hacen algunos doctrinantes a la figura de la imputación objetiva</i>	222
4.2.	PRUEBA DEL NEXO CAUSAL.....	225
4.3.	ALGUNOS CASOS EN LOS QUE SE PRESENTA DIFICULTAD PARA DETERMINAR EL NEXO CAUSAL.....	229
4.3.1.	<i>CAUSALIDAD ACUMULATIVA O CONCURRENTE</i>	229
4.3.2.	<i>DOCTRINA DE LA CAUSA ANÓNIMA O DE LA RESPONSABILIDAD COLECTIVA</i>	230
4.3.3.	<i>DOCTRINA DE LA RESPONSABILIDAD POR CUOTA DE MERCADO</i>	230
5.	PÉRDIDA DE OPORTUNIDAD.....	231
5.1.	ORIGEN DE LA PÉRDIDA DE OPORTUNIDAD.....	233
6.	TEORÍAS NEGATIVAS Y POSITIVAS SOBRE LA PÉRDIDA DE OPORTUNIDAD	235
6.1.	TEORÍA NEGATIVA SOBRE LA PÉRDIDA DE OPORTUNIDAD (TEORÍA DEL “TODO O NADA”).....	236
7.	TEORÍAS POSITIVAS SOBRE LA PÉRDIDA DE OPORTUNIDAD	237
7.1.	TEORÍA ONTOLÓGICA O AUTONOMISTA.....	237
7.1.1.	<i>CLASIFICACIÓN DE LA TEORÍA ONTOLÓGICA O AUTONOMISTA</i>	242
7.2.	TEORÍA DE LA CAUSALIDAD PROBABILÍSTICA.....	245
7.3.	TEORÍA DE LA PÉRDIDA DE OPORTUNIDAD QUE EXCLUYE LOS CASOS DE RESPONSABILIDAD MÉDICA.....	248

7.4. POSICIÓN DE NUESTRA JURISPRUDENCIA	250
7.5. CONCLUSIONES	253
7.6. DAÑO DIRECTO E INDIRECTO	254
7.6.1. <i>ALCANCE DE LA EXPRESIÓN CONSECUENCIA INMEDIATA O DIRECTA UTILIZADA POR EL ARTÍCULO 1616 DEL CÓDIGO CIVIL</i>	259
7.6.1.1. <i>Respecto al deber de omitir o mitigar el daño....</i>	259
7.6.1.2. <i>Respecto a la exclusión del resarcimiento de todos los daños causados anormalmente por el incumplimiento</i>	262

CAPÍTULO 8

FUNDAMENTOS DE LA RESPONSABILIDAD PÚBLICA Y PRIVADA

1. RESPONSABILIDAD POR CONDUCTA CENSURABLE (TEORÍA SUBJETIVA)	265
2. RESPONSABILIDAD POR LOS RESULTADOS (RESPONSABILIDAD OBJETIVA)	269
3. TEORÍA DE LA RESPONSABILIDAD POR EL INCREMENTO DEL RIESGO (<i>TERTIUM GENUS</i>)	273
4. LOS FUNDAMENTOS DE LA RESPONSABILIDAD Y SU OPERATIVIDAD DESDE LA LEY, DOCTRINA Y JURISPRUDENCIA...	275
5. LA CULPABILIDAD COMO ELEMENTO NECESARIO EN LOS CASOS DE RESPONSABILIDAD SUBJETIVA	280
5.1. EL DOLO	280
5.1.1. <i>IMPORTANCIA DE ESTABLECER LA DIFERENCIA ENTRE LA CULPA DOLOSA Y LA CULPOSA</i>	283
5.1.2. <i>PRUEBA DEL DOLO</i>	284
5.2. LA CULPA	284

5.2.1.	<i>PRUEBA DE LA CULPA</i>	287
5.2.2.	<i>GRADUACIÓN DE LA CULPA</i>	289
6.	OBLIGACIÓN DE MEDIO Y DE RESULTADO	292
6.1.	OBLIGACIÓN DE RESULTADO	293
6.2.	OBLIGACIÓN DE MEDIOS	294
7.	LA CULPA EN MATERIA DE DERECHO PÚBLICO	297
8.	CONCURRENCIA DE CULPAS	298
9.	DAÑOS RECÍPROCOS.....	307

II

PARTE ESPECIAL

CAPITULO 1

RESPONSABILIDAD EXTRACONTRACTUAL

1.	RESPONSABILIDAD CIVIL EXTRACONTRACTUAL PRIVADA.....	311
1.1.	POR EL HECHO PROPIO	311
1.2.	POR EL HECHO AJENO.....	313
1.2.1.	<i>ALGUNAS FORMAS DE RESPONSABILIDAD POR EL HECHO AJENO</i>	317
1.2.2.	<i>ACCIÓN DE REPETICIÓN DEL CIVILMENTE RESPONSABLE CONTRA EL DIRECTAMENTE RESPONSABLE</i>	321
1.3.	RESPONSABILIDAD POR EL HECHO DE LAS COSAS.....	321
1.3.1.	<i>RESPONSABILIDAD POR RUINA DE EDIFICIOS</i>	323
1.3.1.1.	<i>Responsabilidad del dueño de un edificio por ruina de este</i>	324

1.3.1.2.	<i>Denuncia de obra ruinosa</i>	324
1.3.1.3.	<i>Responsabilidad del constructor de un edificio por ruina de este</i>	326
1.3.2.	RESPONSABILIDAD POR EL HECHO DE LOS ANIMALES	329
1.3.2.1.	<i>Responsabilidad por animales (regla general)</i> ...	330
1.3.2.2.	<i>Responsabilidad por animales ferros que no reportan utilidad</i>	331
1.3.3.	RESPONSABILIDAD POR COSAS QUE CAEN O SE ARROJAN DE EDIFICIO	334
1.4.	RESPONSABILIDAD POR ACTIVIDADES PELIGROSAS	335
1.4.1.	EL MITO DE LA RESPONSABILIDAD SUBJETIVA EN EL ANÁLISIS DEL ARTÍCULO 2356 DEL C. C. (ACTIVIDAD PELIGROSA)	338
1.4.2.	QUIEN TIENE EL CONTROL DE LA ACTIVIDAD PELIGROSA ES EL SUJETO LLAMADO A RESPONDER	347
1.4.3.	SE PRESUME QUE EL PROPIETARIO DE LA COSA CON LA CUAL SE EJECUTA LA ACTIVIDAD PELIGROSA ES QUIEN LA CONTROLA	348
1.4.4.	APLICACIÓN DEL ARTÍCULO 2356 DEL CÓDIGO CIVIL A OTROS CASOS	348
2.	RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL PÚBLICA	349
2.1.	LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO-ADMINISTRACIÓN	359
2.1.1.	RESPONSABILIDAD SUBJETIVA	361
2.1.2.	RESPONSABILIDAD OBJETIVA	375
2.2.	RESPONSABILIDAD DEL ESTADO-JUEZ	395
2.2.1.	ERROR JURISDICCIONAL	397

2.2.2. <i>PRIVACIÓN INJUSTA DE LA LIBERTAD</i>	400
2.2.3. <i>DEFECTUOSO FUNCIONAMIENTO DE LA ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA</i>	409
2.2.4. <i>FORMAS DE EXONERACIÓN DEL ESTADO-JUEZ</i>	411
2.3. RESPONSABILIDAD DEL ESTADO-LEGISLADOR.....	411

CAPÍTULO 2

RESPONSABILIDAD PRECONTRACTUAL PRIVADA Y PÚBLICA

1. NATURALEZA DE LA RESPONSABILIDAD PRECONTRACTUAL....	422
1.1. DOCTRINAS CONTRACTUALISTAS	422
1.2. DOCTRINAS EXTRACONTRACTUALES.....	423
1.3. DOCTRINA DE LA RESPONSABILIDAD PRECONTRACTUAL COMO FIGURA AUTÓNOMA.....	424
1.4. TESIS NO COMPROMETIDA	424
2. POSICIÓN DE NUESTRA JURISPRUDENCIA RESPECTO A LA NATURALEZA DE LA RESPONSABILIDAD PRECONTRACTUAL	425
3. INSERCIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PRECONTRACTUAL POR EL LEGISLADOR	427
4. OBJETO DE LA RESPONSABILIDAD PRECONTRACTUAL	430
5. LÍMITES DE LA REPARACIÓN EN LA RESPONSABILIDAD PRECONTRACTUAL	430

CAPÍTULO 3

RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL

1. GENERALIDADES	441
2. FORMAS DE HACER EFECTIVA LA INDEMNIZACIÓN EN OBLIGACIONES CLARAS, EXPRESAS Y EXIGIBLES.....	444

2.1.	EJECUCIÓN POR OBLIGACIONES DE DAR SUMAS DE DINERO.....	444
2.2.	EJECUCIÓN POR OBLIGACIONES DE DAR BIENES DISTINTOS AL DINERO	445
2.3.	EJECUCIÓN POR OBLIGACIONES DE HACER	446
2.4.	EJECUCIÓN POR OBLIGACIONES DE NO HACER.....	446
2.5.	EJECUCIÓN POR PERJUICIOS COMPENSATORIOS Y MORATORIOS EN LAS OBLIGACIONES DE DAR Y DE HACER.....	447
2.6.	LAS PRETENSIONES EJECUTIVAS MENCIONADAS DERIVAN DEL DEMANDANTE.....	448
3.	REQUISITOS PARA QUE HAYA RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL PRIVADA	448
3.1.	QUE EXISTA UN CONTRATO VÁLIDO	449
3.2.	QUE LA RESPONSABILIDAD SURJA ENTRE LAS PARTES DEL CONTRATO	450
3.3.	LA RESPONSABILIDAD DEBE SURGIR DEL INCUMPLIMIENTO DEL CONTRATO	451
3.4.	DEBE EXISTIR UN DAÑO.....	454
3.5.	QUE EL DEUDOR ESTÉ CONSTITUIDO EN MORA	455
	3.5.1. <i>ELEMENTOS DE LA MORA</i>	456
	3.5.2. <i>EFFECTOS DE LA MORA</i>	459
3.6.	LA MORA DEL ACREEDOR	460
	3.6.1. <i>REQUISITOS DE LA MORA DEL ACREEDOR</i>	460
	3.6.2. <i>EFFECTOS DE LA MORA DEL ACREEDOR</i>	461
4.	REQUISITOS PARA QUE HAYA RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL PÚBLICA	461
4.1.	LA EXISTENCIA DE UN CONTRATO VÁLIDO.....	462
4.2.	QUE LA RESPONSABILIDAD SURJA ENTRE LAS PARTES DEL CONTRATO	463

4.3. LA RESPONSABILIDAD DEBE SURGIR DEL INCUMPLIMIENTO DEL CONTRATO	464
4.4. DEBE EXISTIR UN DAÑO.....	467
4.5. QUE EL DEUDOR ESTÉ CONSTITUIDO EN MORA	468
5. EL TÉRMINO PARA DEMANDAR POR CUESTIONES DERIVADAS DE UNA RELACIÓN CONTRACTUAL EN MATERIA DE DERECHO PÚBLICO	470
6. RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL POST-CONTRACTUAL.....	471

CAPÍTULO 4

MEDIOS DE DEFENSA DE LA PERSONA A QUIEN SE LE IMPUTA EL DAÑO

1. CAUSA EXTRAÑA	475
1.1. ELEMENTOS ESTRUCTURALES DE LA CAUSA EXTRAÑA	477
1.1.1. <i>IRRESISTIBILIDAD</i>	477
1.1.2. <i>IMPREVISIBILIDAD</i>	478
1.1.3. <i>LA EXTERIORIDAD</i>	481
1.2. DEFINICIÓN DE CAUSA EXTRAÑA.....	483
1.2.1. <i>FORMAS DE CAUSA EXTRAÑA</i>	483
1.2.1.1. <i>Hecho exclusivo de la víctima</i>	483
1.2.1.2. <i>La fuerza mayor o caso fortuito</i>	486
1.2.1.3. <i>El hecho de un tercero</i>	492
2. LAS CAUSALES DE JUSTIFICACIÓN	493
2.1. LEGÍTIMA DEFENSA.....	495
2.2. EL ESTADO DE NECESIDAD.....	498

2.3.	LA ORDEN DE AUTORIDAD LEGÍTIMA	501
2.4.	CUMPLIMIENTO DE UN DEBER LEGAL	502
2.5.	LEGÍTIMO EJERCICIO DE UN DERECHO, DE UNA ACTIVIDAD LÍCITA O DE UN CARGO PÚBLICO.....	503
2.6.	EL CONSENTIMIENTO DEL DAMNIFICADO.....	504
2.7.	EL ACTO DE ABNEGACIÓN.....	504
3.	CLÁUSULAS DE EXONERACIÓN Y LIMITACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD	504
3.1.	CLÁUSULAS DIRECTAS'.....	509
3.2.	CLÁUSULAS INDIRECTAS.....	510
3.3.	REQUISITOS	511
4.	LAS CLÁUSULAS RESTRICTIVAS EN LOS CONTRATOS ADMINISTRATIVOS	512

III

RESPONSABILIDAD INTERNACIONAL PÚBLICA

INTRODUCCIÓN

DEFINICIÓN	519
------------------	-----

CAPÍTULO 1

RESPONSABILIDAD INTERNACIONAL DE LOS ESTADOS POR HECHOS ILÍCITOS

1.	EL HECHO INTERNACIONALMENTE ILÍCITO DEL ESTADO.....	521
1.1.	CUÁNDO SE PUEDE ATRIBUIR UN HECHO AL ESTADO	522
1.2.	OTRAS SITUACIONES QUE PUEDEN CONSIDERARSE HECHOS DE UN ESTADO, SEGÚN EL DERECHO INTERNACIONAL.....	522

2.	VIOLACIÓN DE UNA OBLIGACIÓN JURÍDICA INTERNACIONAL ...	526
2.1.	EXTENSIÓN EN EL TIEMPO DE LA VIOLACIÓN DE UNA OBLIGACIÓN INTERNACIONAL	527
2.2.	VIOLACIÓN DE UNA OBLIGACIÓN POR UN HECHO COMPUESTO	528
3.	CONSECUENCIAS JURÍDICAS DEL HECHO INTERNACIONALMENTE ILÍCITO	529
3.1.	CESACIÓN Y NO REPETICIÓN	529
3.2.	REPARACIÓN	530
3.2.1.	<i>FORMAS DE REPARACIÓN</i>	531
4.	CONTRIBUCIÓN AL PERJUICIO.....	534
5.	CIRCUNSTANCIAS QUE EXCLUYEN LA ILICITUD	534
5.1.	CONSECUENCIAS DE LA INVOCACIÓN DE ALGUNA CIRCUNSTANCIA QUE EXCLUYE LA ILICITUD	539
6.	MODOS DE HACER EFECTIVA LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO	539
6.1.	INVOCACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD POR EL ESTADO LESIONADO..	539
6.2.	NOTIFICACIÓN DE LA RECLAMACIÓN POR EL ESTADO LESIONADO ..	540
6.3.	ADMISIBILIDAD DE LA RECLAMACIÓN	540
6.4.	RENUNCIA AL DERECHO A INVOCAR LA RESPONSABILIDAD.....	541
6.5.	PLURALIDAD DE ESTADOS LESIONADOS	541
6.6.	PLURALIDAD DE ESTADOS RESPONSABLES	541

CAPÍTULO 2

RESPONSABILIDAD INTERNACIONAL DEL ESTADO POR HECHOS LÍCITOS

BIBLIOGRAFÍA