

INDICE GENERAL

CAPÍTULO 1

TEORÍA GENERAL DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL

| | | |
|------|--|----|
| I. | Introducción | 1 |
| | I.1) La invención de un derecho de daños | 10 |
| | I.2) La verdadera anomia en que vive nuestro país tiene por frutos amargos, en lo que a la responsabilidad civil concierne, un nivel de dañación en diversas áreas, no evidenciado en otros países | 13 |
| | I.3) La confusión existente en nuestra doctrina y jurisprudencia sobre la esencia y la función de la responsabilidad civil | 15 |
| | I.4) La culpa —o el hecho— de la víctima no lleva aparejada en nuestro país la asignación de eficacia causal adecuada en medida compatible con la magnitud de la negligencia | 16 |
| | I.5) La ideología de la reparación | 17 |
| | I.6) La despatrimonialización de la responsabilidad civil | 22 |
| | I.7) La distancia sideral que existe entre la población y su justicia | 30 |
| | I.8) El Estado permite con su inacción que los daños se multipliquen, contentándose con ir tras los problemas o, directamente, dejar que éstos se solucionen solos, si cabe | 34 |
| | I.9) Las soluciones milagrosas | 34 |
| II. | El concepto de responsabilidad | 35 |
| III. | Responsabilidad civil y responsabilidad moral | 40 |
| IV. | Responsabilidad civil y responsabilidad penal | 50 |
| V. | La responsabilidad civil | 56 |
| | V.1) La responsabilidad civil: Antecedentes y evolución histórica | 60 |
| | V.1.a) De la venganza a la reparación del daño | 61 |
| | V.1.b) Desde la causalidad material a la responsabilidad subjetiva | 66 |
| | V.1.c) Desde la culpabilidad como paradigma excluyente hacia un esquema bipolar donde la culpa comparte el escenario con el riesgo creado y otros factores objetivos de atribución | 68 |
| | V.1.d) Desde el daño injustamente causado al daño injustamente sufrido | 78 |

| | Pág. |
|---|------|
| V.1.e) Desde una concepción patrimonialista del daño hacia otra personalista | 81 |
| V.1.f) Desde la responsabilidad individual hacia responsabilidades colectivas | 81 |
| V.1.g) Desde el individualismo hacia la solidaridad | 82 |
| V.1.h) Desde un derecho a seguir dañando mientras se paguen los daños hacia el rotundo no a la causación del daño | 83 |
| V.1.i) Desde un derecho resarcitorio clásico al derecho de daños que se complementa con fondos indemnizatorios y otras herramientas | 85 |
| VI. Fundamentos de la responsabilidad civil..... | 89 |
| VI.1) Evolución histórica de los fundamentos de la responsabilidad | 91 |
| VI.2) Tendencias doctrinales | 94 |
| VI.3) El sistema de nuestro derecho privado | 101 |
| VI.4) Apreciación y balance de la incidencia de los diversos fundamentos de responsabilidad | 107 |
| VII. ¿Responsabilidad civil o derecho de daños? | 120 |
| VII.1) El tránsito desde una concepción a otra | 121 |
| VII.2) Consecuencias prácticas de la nueva concepción en materia de responsabilidad | 122 |
| VIII. Las funciones de la responsabilidad civil | 124 |
| 1) Función demarcatoria | 125 |
| 2) Función preventiva o “prevención de comportamientos antisociales” | 129 |
| 3) Función reparatoria | 137 |
| 3.a) La función compensatoria..... | 138 |
| 3.b) Función distributiva | 139 |
| IX. Lineamientos actuales de la responsabilidad civil | 141 |
| 1) Dubitaciones actuales en materia de responsabilidad civil | 141 |
| 2) El cuestionamiento del presupuesto de la “antijuridicidad” | 143 |
| 3) La ampliación de los “daños” resarcibles..... | 146 |
| 4) El incremento de los legitimados activos y pasivos de la acción resarcitoria..... | 156 |
| 5) Los factores objetivos de atribución de la responsabilidad..... | 176 |
| 6) Los nuevos mecanismos para el efectivo cobro de las indemnizaciones..... | 180 |
| 7) El aseguramiento obligatorio | 208 |
| X. Observaciones sobre el estado actual de la responsabilidad civil..... | 226 |
| X.1) La responsabilidad civil y los fondos compensatorios en la actualidad..... | 229 |
| X.2) La necesaria coordinación de los diversos sistemas de reparación..... | 231 |
| X.3) Palabras finales | 233 |

CAPÍTULO 2

FUENTES DE LA OBLIGACIÓN RESARCITORIA

| | | |
|--------|---|-----|
| 1) | Las fuentes de las obligaciones | 241 |
| 1.1) | Clasificación de las fuentes | 250 |
| 1.1.a) | La importancia de las fuentes obligacionales | 262 |
| 1.2) | La apariencia como fuente de obligaciones | 267 |
| 1.2.a) | Apariencia y derecho | 267 |
| 1.2.b) | La apariencia en el derecho positivo argentino | 270 |
| 1.2.c) | La doctrina de la apariencia | 285 |
| 1.2.d) | Orígenes de la doctrina..... | 287 |
| 1.2.e) | Alcances de la doctrina | 289 |
| 1.2.f) | Condiciones de aplicabilidad de la doctrina | 294 |
| 1.2.g) | Función y efectos de la doctrina..... | 300 |
| 1.2.h) | Limitaciones en la aplicación de la doctrina | 302 |
| 1.2.i) | Diversos supuestos que se han cobijado bajo el ropaje de la doctrina de la apariencia jurídica..... | 310 |
| 1.3) | La sentencia judicial ¿es fuente de obligaciones? | 339 |
| 2) | Las fuentes obligacionales clásicas | 354 |
| 2.1) | Las obligaciones ex lege u obligaciones legales stricto sensu | 354 |
| | Caracteres de estas obligaciones | 363 |
| | Casos..... | 365 |
| | La obligación "ex lege" de recompensar a la persona que encontró una cosa perdida (conf. art. 2532 a 2538), o que facilitó su hallazgo (art. 2422) | 370 |
| | Hallazgo de una cosa y cobro de la recompensa..... | 371 |
| | Responsabilidad en las obligaciones ex lege | 391 |
| 2.2) | Las fuentes cuasicontractuales | 394 |
| 2.2.a) | El enriquecimiento sin causa | 396 |
| 2.2.b) | La gestión de negocios ajenos | 458 |
| I) | Notas conceptuales de la gestión | 461 |
| II) | Funciones de la gestión..... | 464 |
| III) | Sujetos de la gestión de negocios..... | 465 |
| IV) | Diversos supuestos de gestión de negocios ajenos | 466 |
| IV.a) | Realización por un profesional de gestiones en beneficio de un cliente suyo, pero excediendo los términos de su mandato o en ausencia de mandato | 467 |
| IV.b) | Realización de actos en nombre de la sociedad por un empleado o accionista sin poder suficiente | 468 |
| IV.c) | Gestión de bienes sucesorios por uno de los herederos | 469 |
| IV.d) | Realización de gestiones en beneficio de un difunto o sus herederos. | 469 |
| IV.e) | Realización de actos que exceden la mera administración corriente por un copropietario respecto de la cosa común, sin la anuencia de los restantes copropietarios | 470 |

| | Pág. |
|---|------|
| IV.f) Pago por tercero..... | 471 |
| IV.g) Adquisición de un inmueble en nombre de persona no identificada..... | 472 |
| IV. h) El salvamento como gestión de negocios | 472 |
| V) Presupuestos requeridos para la existencia de una gestión | 473 |
| a) Gestión de un negocio ajeno..... | 474 |
| b) Preexistencia de ese negocio | 476 |
| c) Utilidad de la gestión | 477 |
| d) Espontaneidad de la gestión | 483 |
| e) Intención de obligar eventualmente al dueño del negocio | 484 |
| f) Ausencia o impedimento del dueño (absentia domini)..... | 485 |
| g) El ejercicio del negocio gestionado no debe ser intuitu personae ... | 486 |
| h) Falta de oposición del dueño | 487 |
| i) Licitud del negocio gestionado | 488 |
| j) Inexistencia de ánimo lucrativo o interés personal del gestor | 489 |
| VI) Efectos de la gestión | 490 |
| VI.a) Obligaciones del gestor..... | 491 |
| 1) Actuar diligentemente en la gestión | 491 |
| 2) Continuar la gestión hasta que el dueño pueda gestionar por sí o sus herederos | 494 |
| 3) Observar el deber de fidelidad hacia el dueño del negocio | 496 |
| 4) Rendir cuentas de lo actuado | 497 |
| VI.b) Obligaciones del dueño | 500 |
| VII) Ratificación de la gestión | 503 |
| VII.a) Ratificación: forma | 506 |
| VII.b) Ausencia de ratificación: efectos de la gestión | 506 |
| VIII) Responsabilidad en la gestión de negocios ajenos..... | 507 |
| a) Responsabilidad para con el dueño | 507 |
| b) Responsabilidad para con los terceros..... | 509 |

CAPÍTULO 2, SEGUNDA PARTE

FUENTES DE LA OBLIGACIÓN RESARCITORIA (CONTINUACIÓN)

| | |
|---|-----|
| 2.2.c) La declaración unilateral de voluntad | 511 |
| 2.3) Derecho comparado | 523 |
| 2.4) Discusión sobre su admisibilidad..... | 526 |
| 2.4.a) Tesis que acepta la teoría | 526 |
| 2.4.b) Tesis negatoria | 529 |
| 2.4.c) Postura que la acepta restringidamente | 535 |
| 2.5) Elementos de la declaración unilateral de voluntad | 546 |
| 2.5.a) Voluntad de la persona que se obliga | 546 |
| 2.5.b) Capacidad | 548 |
| 2.5.c) Objeto | 548 |
| 2.5.d) Causa..... | 550 |

| | Pág. |
|---|------|
| 2.5.e) Forma | 552 |
| 2.5.bis) Efectos de los actos unilaterales y de las declaraciones unilaterales de voluntad | 554 |
| 2.6) Examen de casos particulares que pueden constituir aplicaciones del principio..... | 555 |
| 2.6.1) Formas nominadas de la declaración unilateral de voluntad | 555 |
| VIII. Conclusión | 654 |
| A) De acuerdo con lo expuesto precedentemente, esta Comisión Nacional de Defensa de la Competencia, aconseja al Señor Secretario de Comercio Interior | 654 |
| B) Formas innominadas de la declaración unilateral de voluntad | 655 |
| B.1) La doctrina de la confianza legítima | 656 |
| B.2) La doctrina de los actos propios | 678 |
| 1) La doctrina de los actos propios en el derecho comparado..... | 693 |
| 1.a) La doctrina de los actos propios en Colombia..... | 693 |
| 1.b) La doctrina de los actos propios en la jurisprudencia española ... | 697 |
| 1.c) La doctrina de los actos propios en otros países..... | 701 |
| 2) La doctrina de los actos propios en Argentina | 704 |
| 2.1) Presupuestos y requisitos de aplicación de la doctrina | 705 |
| 2.1.a) Los actos expresivos de la voluntad del supuesto sujeto voluble deben ser inequívocos respecto de su alcance y de la intención de crear o modificar un derecho..... | 707 |
| 2.1.b) La contradicción con el acto anterior debe ser palmaria..... | 713 |
| 2.1.c) La voluntad inicial no debe haber estado viciada..... | 714 |
| 2.1.d) La voluntad plasmada en el primer acto, que luego se pretende contradecir, debe haber sido libre, pues su hubiera sido coaccionada de algún modo, no se aplicaría a este caso la doctrina del venire contra factum | 721 |
| 2.1.e) Debe darse la identidad de los sujetos que actúan y se vinculan en ambas conductas | 723 |
| 2.1.f) Juridicidad de la primera conducta..... | 727 |
| 3) La doctrina se aplica a manifestaciones efectuadas en sede extrajudicial y a comunicaciones fehacientes..... | 730 |
| 4) La doctrina vincula también a Jueces y Tribunales | 733 |
| 5) Se aplica también a los actos de la Administración Pública, aunque con algunas adaptaciones..... | 741 |
| 6) Corolarios..... | 752 |

CAPÍTULO 3

FUENTES DE LA OBLIGACIÓN RESARCITORIA (CONTINUACIÓN)

| | |
|-------------------------------|-----|
| 1) El abuso del derecho | 755 |
| 1.1) Introducción | 755 |

| | Pág. |
|---|------|
| 1.2) Concepto de "abuso del derecho" | 758 |
| 1.3) Antecedentes históricos del abuso y derecho comparado | 763 |
| 1.4) El camino del abuso en Argentina | 771 |
| 1.4.a) Antes de la reforma de la ley 17.711 | 771 |
| 1.4.b) Después de la reforma del decreto-ley 17.711/68 | 786 |
| 1.5) Premisa fundante implícita de la teoría del abuso del derecho: la relatividad de los derechos | 788 |
| 1.6) Configuración del acto abusivo..... | 800 |
| 1.6.a) Diferenciación entre acto abusivo e ilícito | 805 |
| 1.7) Criterios de caracterización del acto abusivo, propuestos por los autores..... | 813 |
| 1.8) Ámbito de aplicación de esta herramienta | 827 |
| 1.9) El abuso del derecho en nuestra jurisprudencia | 883 |
| 1.10) La decantación del abuso del derecho en la doctrina y jurisper- dencia nacional a cuatro décadas de su recepción legislativa | 904 |
| 1.11) Críticas a la teoría del abuso..... | 919 |
| 1.12) Responsabilidad derivada del abuso del derecho..... | 924 |
| 2) Los hechos ilícitos | 930 |
| 2.1) Concepto..... | 930 |
| 2.2) Sanciones..... | 931 |
| 2.3) Hecho ilícito por omisión | 938 |
| 2.3.a) El régimen de la omisión en nuestro Código Civil..... | 941 |
| 2.4) Clasificación de los hechos ilícitos | 949 |
| 2.4.a) Historia de la distinción..... | 955 |
| 2.4.b) Legislación comparada..... | 957 |
| 2.4.c) Diferencia de régimen entre delitos y cuasidelitos en el derecho argentino vigente | 958 |
| 2.4.d) Derecho comparado | 959 |
| El contrato como fuente de obligaciones | 960 |
| 1) Proemio | 960 |
| 2) Terminología utilizada..... | 962 |
| 3) Evolución histórica y actualidad del contrato | 964 |
| 3.1) Roma y los contratos | 964 |
| 3.2) La noción tradicional de contrato | 973 |
| 3.3) El contrato en el mundo contemporáneo | 974 |
| 3.4) La llamada "crisis del contrato" y las nuevas realidades con- tractuales | 980 |
| 3.5) Observaciones sobre la evolución del contrato | 1007 |
| 3.6) Contenido de la autonomía privada | 1009 |