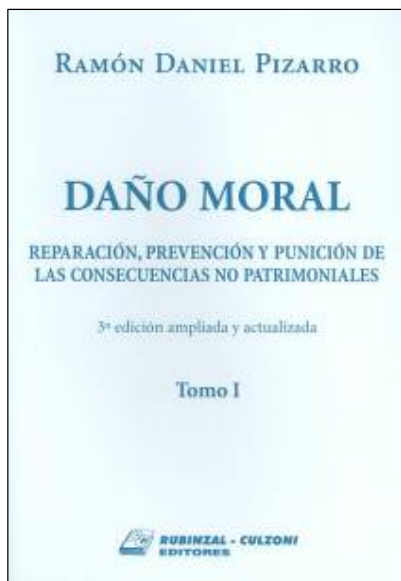


## ÍNDICE SUMARIO



### CAPÍTULO I EL CONCEPTO DE DAÑO Y DE DAÑO MORAL (EXTRAPATRIMONIAL)

|   |    |
|---|----|
| 1. § 1. El daño en la responsabilidad civil   | 1  |
| 2. § 2. El concepto de daño y de daño moral. El debate doctrinal. La conceptualización normativa contenida en el código civil y comercial               | 3  |
| 3.a) El daño es lesión a un derecho. La índole patrimonial o extrapatrimonial del perjuicio se determina por la naturaleza del derecho lesionado        | 4  |
| 4.b) El daño es la lesión a un interés jurídicamente protegido (no ilegítimo)   | 8  |
| 5.c) Doctrina que toma en cuenta el resultado o consecuencia de la acción que causa el detrimento   | 11 |
| 6.d) Doctrina que toma en cuenta la índole del interés conculcado y también el resultado o consecuencia de la acción que causa el detrimento            | 13 |
| 7. § 3. El concepto de daño y de daño resarcible en el código civil y comercial   | 14 |
| 8.a) El código civil y comercial recepta con claro sentido normativo la distinción entre daño en sentido amplio y daño en sentido estricto (resarcible) | 14 |
| 9.b) El daño en sentido amplio  | 15 |
| 10.c) El daño resarcible  | 17 |
| 11.d) El daño y daño resarcible en un fallo trascendente de la Corte Suprema de Justicia de la Nación. El caso "Ontiveros"                              | 24 |
| 12. § 4. El daño patrimonial  | 32 |
| 13.a) Concepto  | 32 |
| 14.b) Daño emergente, lucro cesante y pérdida de chances patrimoniales  | 34 |
| 15. § 5. El daño moral (o extrapatrimonial)   | 37 |
| 16.a) Conceptuación   | 37 |
| 17.b) Las críticas a esta posición  | 41 |
| 18.c) Denominación. ¿Daño extrapatrimonial y moral representan conceptos sinónimos?   | 50 |
| 19. § 6. Daño moral grupal o colectivo  | 54 |
| 20.a) Caracterización   | 54 |
| 27.b) Legitimación activa. Remisión   | 58 |
| 22.c) Valoración del daño colectivo y cuantificación de la indemnización. Remisión  | 58 |

### CAPÍTULO II ANTECEDENTES HISTÓRICOS DEL DAÑO MORAL. SU REPARACIÓN EN EL DERECHO COMPARADO

|                        |    |
|------------------------|----|
| 23. § 7. Plan a seguir | 59 |
|------------------------|----|

#### A) EVOLUCIÓN HISTÓRICA

|  |    |
|--|----|
| 24. § 8. Derecho romano                                | 59 |
| 25. § 9. El antiguo Derecho español                    | 61 |
| 26. § 10. El antiguo Derecho francés                   | 63 |
| 27. § 11. El Derecho alemán anterior a la codificación | 63 |

## **B) DERECHO COMPARADO**

|   |    |
|---|----|
| 28. § 12. Plan a seguir   | 64 |
| 29. § 13. Primer grupo. Códigos que pese a no contener una regulación expresa del daño moral, admiten implícitamente su resarcimiento amplio. Los códigos del siglo XIX                 | 65 |
| 30. § 14. Segundo grupo. Códigos que regulan en forma expresa la reparación amplia del daño moral   | 67 |
| 31. § 15. Tercer grupo. Códigos que sólo admiten la reparación del daño moral con criterio restrictivo y en los casos previstos por la ley. La expansión del daño moral en este sistema | 70 |
| 32. § 16. Los daños no patrimoniales en el common law. Nociones básicas   | 73 |
| 33. § 17. La reparación del daño moral por incumplimiento obligacional (contractual) en el Derecho comparado  | 74 |
| 34.a) Códigos que en forma expresa o implícita admiten la reparación del daño moral contractual   | 75 |
| 35.b) Sistema que no admite la reparación del daño moral contractual o sólo lo consiente en los casos previstos por la ley  | 76 |
| 36. § 18. Legitimación activa por daño moral en el Derecho comparado. Remisión  | 77 |
| 57. § 19. Valoración y cuantificación de la indemnización del daño moral en el Derecho comparado. Remisión  | 77 |

### **CAPÍTULO III**

#### **DAÑO A LA PERSONA Y DAÑO MORAL. ACERCA DE LA PRETENDIDA EXISTENCIA DE NUEVAS CATEGORÍAS AUTÓNOMAS DE DAÑOS. LOS PROBLEMAS DE TRASPLANTES EN EL SISTEMA DE DERECHO DE DAÑOS**

|  |     |
|--|-----|
| 38. § 20. Introducción   | 79  |
| 39. § 21. El daño a la persona, el daño biológico y el daño a la salud   | 82  |
| 40. § 22. Proyecciones del daño a la salud: el daño a la vida de relación. El daño estético. El daño sexual. El daño psíquico  | 84  |
| 41. § 23. El llamado daño al proyecto de vida  | 88  |
| 42. § 24. El tortuoso desarrollo de la doctrina del daño no patrimonial en Italia. El daño a la persona y los problemas interpretativos del artículo 2059 del código civil de ese país | 89  |
| 43.a) Importancia de la cuestión   | 89  |
| 44.b) Las grandes etapas de la jurisprudencia italiana   | 92  |
| 45. § 25. Los riesgos e inconvenientes que entrañan los injertos jurídicos   | 100 |
| 46. § 26. El daño a la persona en el Derecho argentino: inexistencia de un tercer género   | 102 |
| 47.a) En el Derecho argentino no existe un tercer género distinto del daño patrimonial y moral   | 103 |
| 48.b) No es conveniente incorporar nuevas formas autónomas de dañosidad al Derecho argentino   | 108 |
| 49.c) Las pretendidas consecuencias prácticas que seguirían de otorgar autonomía a otras especies de daños a la persona  | 109 |
| 50. § 27. Hacia una cosmovisión más amplia del daño extrapatrimonial o moral   | 111 |

CAPÍTULO IV  
**EL FUNDAMENTO DE LA INDEMNIZACIÓN  
DEL DAÑO EXTRAPATRIMONIAL O MORAL**

|   |     |
|---|-----|
| 51. § 28. Nociones preliminares   | 117 |
| 52. § 29. Doctrina que niega la reparación del daño moral   | 118 |
| 55.a) La tesis negativa clásica   | 118 |
| 54.b) La tesis negativa moderna   | 125 |
| 55. § 30. Doctrinas que aceptan la indemnización del daño moral   | 126 |
| 56.a) La doctrina de la pena o sanción ejemplar   | 127 |
| 57.b) Doctrina del resarcimiento del daño moral. La función compensatoria y satisfactiva de la reparación. Quid de la función de desagravio del damnificado | 131 |
| 58.1) Formulación   | 131 |
| 59.2) La función del dinero en la reparación del daño moral   | 133 |
| 60.3) ¿Qué función cumple la suma indemnizatoria en la doctrina de la compensación del daño moral?  | 137 |
| 61.I. La teoría del solatium  | 137 |
| 62.II. La teoría de la superación   | 138 |
| 63.4) Quid de la función de desagravio del damnificado  | 139 |
| 64.c) La posición funcional o del doble carácter resarcitorio y sancionatorio de la indemnización   | 139 |
| 65. § 31. Las distintas consecuencias que generan las tesis punitiva y resarcitoria   | 143 |
| 66.a) Hechos que generan responsabilidad civil por daño moral   | 143 |
| 67.b) Valoración del daño moral   | 145 |
| 68.c) Titularidad de la pretensión resarcitoria   | 145 |
| 69.d) Caducidad o subsistencia de la acción después de producida la muerte del responsable  | 146 |
| 70.e) Otras diferencias   | 147 |

CAPÍTULO V  
**LOS REQUISITOS DEL DAÑO MORAL RESARCIBLE**

|   |     |
|---|-----|
| 71. § 32. Introducción  | 149 |
| 72. § 33. El daño moral debe ser cierto   | 151 |
| 73.a) La certeza del daño   | 151 |
| 74.b) Daño moral actual y futuro  | 153 |
| 75.c) La pérdida de chance  | 155 |
| 76.1) Concepto  | 155 |
| 77.2) Requisitos  | 157 |
| 78.3) Pérdida de chance y daño moral  | 160 |
| 79.4) La reparación de la pérdida de chance   | 161 |
| 80. § 34. El daño moral debe ser personal   | 163 |
| 87.a) Concepto  | 163 |
| 82.b) El requisito de la personalidad del daño resarcible y los daños sufridos colectivamente   | 165 |
| 83. § 35. El daño moral debe ser consecuencia de la lesión a un simple interés lícito no patrimonial. La calidad de damnificado moral | 167 |
| 84.a) Caracterización   | 167 |
| 85.b) Daños individuales y colectivos   | 171 |
| 86. § 36. Subsistencia del daño   | 173 |

CAPÍTULO VI  
**EL DAÑO MORAL EN EL DERECHO ARGENTINO.  
 EL PERIODO ANTERIOR AL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL**

|  |     |
|--|-----|
| 87. § 37. El daño moral en el Derecho argentino. El código de Vélez Sársfield  | 177 |
| 88.a) El daño moral en el código civil. El viejo artículo 1078 del código civil derogado   | 177 |
| 89.b) La involución del artículo 1078 del código de Vélez Sársfield. De una norma de avanzada a un obstáculo para alcanzar soluciones justas                             | 178 |
| 90.c) La polémica interpretativa en torno al texto del viejo artículo 1078 del código civil derogado. Una cuestión que sólo tiene valor histórico                        | 179 |
| 91.d) El daño moral en los proyectos de reformas anteriores a la ley 17.711 y en el III Congreso Nacional de Derecho Civil   | 181 |
| 92.1) El Anteproyecto de Bibiloni  | 181 |
| 93.2) El Proyecto de Reformas de 1936  | 182 |
| 94.3) El Anteproyecto de 1954  | 182 |
| 95.4) El III Congreso Nacional de Derecho Civil  | 182 |
| 96. § 38. La reforma introducida por la ley 17.711 al código civil derogado en materia de daño moral   | 183 |
| 97.a) La Reforma de 1968   | 183 |
| 98.b) Los grandes lincamientos del sistema consagrado por la ley 17.711  | 184 |
| 99.c) La reparación del daño moral en los Proyectos de Unificación al derecho privado posteriores a la ley 17.711 y anteriores a la sanción del código civil y comercial | 184 |

CAPÍTULO VII  
**EL DAÑO MORAL EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL**

|  |     |
|--|-----|
| 100. § 39. Plan a seguir   | 189 |
| <b>A) EL RÉGIMEN DE RESPONSABILIDAD CIVIL EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL. LINEAMIENTOS GENERALES</b>                         |     |
| 101. § 40. La noción de responsabilidad civil en el código civil y comercial   | 189 |
| 102. § 41. Los dos rostros de la responsabilidad civil en el nuevo código  | 191 |
| 103.a) La responsabilidad civil resarcitoria   | 192 |
| 104.b) La responsabilidad civil preventiva   | 197 |
| 105.c) Enlace y conexión entre las funciones resarcitoria y preventiva de la responsabilidad civil                           | 199 |
| 106.d) Los elementos de la responsabilidad resarcitoria  | 202 |
| 107.e) Los elementos de la responsabilidad civil preventiva  | 204 |
| 108. § 42. El distingo entre responsabilidad contractual (obligacional) y extracontractual                                   | 205 |
| 109.a) Planteo de la cuestión. Orígenes de la distinción   | 205 |
| 110.b) El dualismo   | 206 |
| 111.c) La tesis monista  | 208 |
| 112.d) Las doctrinas intermedias. La uniformidad relativa  | 209 |
| 113.e) Derecho comparado   | 211 |
| 114. § 43. Superación doctrinal del distingo entre responsabilidad extracontractual y contractual                            | 212 |
| 115. §. 44. La unificación de la responsabilidad contractual y extracontractual en el código civil y comercial. Sus alcances | 213 |
| 116. § 45. Las distintas órbitas de responsabilidad en el código civil y comercial. Su denominación y contenido              | 215 |
| 117.a) Responsabilidad por violación del deber genérico de no dañar  | 215 |
| 118.b) Responsabilidad por incumplimiento obligacional   | 216 |
| 119.1) Responsabilidad obligacional  | 217 |
| 120.2) Incumplimiento de obligaciones contractuales  | 218 |

|  |     |
|--|-----|
| 121.c) Las diferencias entre responsabilidad por incumplimiento obligacional y por violación al deber genérico de no dañar | 220 |
| 122.1) Extensión del resarcimiento   | 221 |
| 123.2) Prescripción extintiva  | 221 |
| 124.3) Edad a la que se adquiere el discernimiento   | 222 |
| 125.4) Incidencia de la autonomía privada frente al daño   | 222 |
| 126.I. Cláusulas limitativas de la responsabilidad   | 222 |
| 127.II. Cláusula penal   | 223 |
| 128.5) Ley aplicable en el derecho internacional privado   | 223 |

## **B) EL DAÑO MORAL EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL**

|   |     |
|---|-----|
| 129. § 46. Lineamientos generales del sistema. La indemnización de las consecuencias no patrimoniales | 223 |
| 130. § 47. La reparación del daño moral en el Anteproyecto de 2018                                    | 225 |

### **CAPÍTULO VIII**

#### **DAÑO MORAL CONTRACTUAL**

|  |     |
|--|-----|
| 131. § 48. Plan a seguir   | 229 |
| 132. § 49. Daño moral y el incumplimiento obligacional y contractual   | 229 |
| 133. § 50. La reparación del daño moral por incumplimiento obligacional (contractual) en el Derecho argentino                        | 237 |
| 134. § 51. Requisitos para la configuración de la responsabilidad civil por daño moral por incumplimiento obligacional (contractual) | 239 |
| 135.a) Existencia de una obligación preexistente válida  | 239 |
| 136.b) Incumplimiento obligacional   | 240 |
| 137.c) Imputabilidad. Factores de atribución   | 245 |
| 138.d) Relación de causalidad  | 246 |
| 139.e) Daño moral resarcible   | 247 |
| 140. § 52. Legitimación activa. Remisión   | 247 |
| 141. § 53. Legitimación pasiva   | 247 |
| 142. § 54. Prueba. Remisión  | 247 |
| 143. § 55. La extensión del resarcimiento en la responsabilidad contractual por daño moral. Remisión                                 | 248 |
| 144. § 56. La función del juez y el daño moral contractual. Otra cuestión superada   | 248 |
| 145.a) Los proyectos de reforma al derecho privado   | 257 |
| 146.1) El Proyecto de Código Único de 1987   | 257 |
| 147.2) El Proyecto de la Comisión de Legislación General   | 257 |
| 148.3) El Proyecto del PEN   | 258 |
| 149.4) El Proyecto de Código Único de 1998   | 258 |
| 150.5) El Anteproyecto de 2018   | 259 |
| 151. § 57. ¿Tiene la reparación del daño moral derivado del incumplimiento obligacional carácter excepcional?                        | 259 |
| 152. § 58. Forma y modo de practicar la reparación. Remisión   | 260 |

## CAPÍTULO IX

### LEGITIMACIÓN ACTIVA EN LA RESPONSABILIDAD CIVIL RESARCITORIA

|   |     |
|---|-----|
| 153. § 59. Introducción   | 261 |
| 154. § 60. La pretensión (acción) resarcitoria  | 263 |
| 155. § 61. Legitimación activa y pasiva. Caracterización  | 263 |
| 156. § 62. Damnificados directos e indirectos   | 264 |
| 157. § 63. La legitimación activa del damnificado directo por daño moral en el Derecho comparado  | 266 |
| 158. a) Sistema que reconoce con amplitud el derecho del damnificado directo a obtener reparación del daño moral  | 266 |
| 159. b) Sistema que consagra el principio de la tipicidad del daño moral y sólo admite su reparación en los casos expresamente previstos por la ley   | 267 |
| 160. § 64. Evolución de la legitimación activa del damnificado directo por daño moral en el Derecho argentino   | 268 |
| 167. § 65. La legitimación activa del damnificado indirecto por daño moral  | 269 |
| 162.a) Planteo de la cuestión   | 269 |
| 163. § 66. La legitimación activa del damnificado indirecto por daño moral. La cuestión en el Derecho comparado   | 272 |
| 164.a) Sistema que admite con amplitud la legitimación activa de los damnificados indirectos por daño moral   | 272 |
| 165.b) Sistema que sólo admite restringidamente la legitimación activa de los damnificados indirectos   | 275 |
| 166.c) Sistema que no reconoce la legitimación activa de los damnificados indirectos  | 278 |
| 167. § 67. Legitimación activa del damnificado indirecto por daño moral en el Derecho argentino anterior al código civil y comercial  | 279 |
| 168.a) El panorama antes de la Reforma de 1968 al código civil derogado   | 279 |
| 169.b) La Reforma de 1968 al código civil derogado  | 281 |
| 170. § 68. Legitimación activa del damnificado indirecto por daño moral en el código civil y comercial. Cuándo procede  | 283 |
| 171.a) El principio   | 284 |
| 172.b) Las excepciones  | 284 |
| 173. § 69. Primera excepción. Muerte de la víctima  | 285 |
| 174.a) Importancia del tema   | 285 |
| 175.b) Acerca del carácter iure proprio o iure hereditatis de las acciones resarcitorias que nacen del homicidio  | 287 |
| 176.1) Doctrina de las dos acciones   | 288 |
| 177.2) Doctrina del carácter iure proprio de la acción resarcitoria   | 292 |
| 178. § 70. Segunda excepción. Gran discapacidad de la víctima   | 295 |
| 179. § 71. La inconstitucionalidad de las restricciones en materia de legitimación activa de los damnificados indirectos por daño moral. Una controversia que se traslada de manera más mitigada desde el artículo 1078 del código civil derogado al artículo 1741 del código civil y comercial | 301 |
| 180. § 72. Legitimación activa de los damnificados indirectos por daño moral. La cuestión en el Derecho argentino. Distintos supuestos  | 302 |
| 181.a) La legitimación activa por daño moral de los descendientes   | 302 |
| 182.1) Muerte de los padres   | 302 |
| 183.2) Muerte de los padres adoptivos   | 304 |
| 184.3) Muerte de otros ascendientes. Los abuelos  | 306 |
| 185.b) La legitimación activa por daño moral de los ascendientes  | 306 |
| 186.1) Muerte de hijos  | 306 |
| 187.2) Muerte de nietos   | 309 |
| 188.c) Legitimación activa por daño moral del cónyuge   | 309 |
| 189.1) El daño moral derivado de la muerte del cónyuge  | 309 |
| 190.2) Legitimación activa, existencia y prueba del daño moral  | 310 |

|   |     |
|---|-----|
| 197.d) Legitimación de quienes convivían con la víctima recibiendo (o prodigando) trato familiar ostensible   | 312 |
| 192.1) La convivencia   | 312 |
| 193.2) Otorgamiento de trato familiar ostensible  | 314 |
| 194. § 73. Una cuestión relevante: la legitimación activa de los damnificados indirectos en jurisprudencia reiterada de la Corte Interamericana de Derechos Humanos | 319 |
| 195. § 74. La legitimación activa en el daño moral contractual  | 323 |
| 196. § 75. Legitimación activa en el daño moral colectivo   | 324 |
| 197. § 76. Necesidad de una reforma en materia de legitimados activos por daño moral  | 324 |
| 198.a) Las insuficiencias del sistema actual  | 324 |
| 199.b) La cuestión en jornadas y congresos  | 328 |
| 200.c) Los recientes proyectos de reforma al derecho privado argentino  | 328 |
| 207.1) El Proyecto de 1987  | 328 |
| 202.2) El Proyecto de la Comisión designada por decreto 468/92  | 328 |
| 203.3) El Proyecto de la Comisión de Legislación General  | 330 |
| 204.4) El Proyecto de Código Único de 1998  | 330 |
| 205.5) El Anteproyecto de 2012  | 331 |
| 206.6) El Anteproyecto de 2018  | 331 |
| 207. § 77. ¿Es constitucional la limitación en materia de legitimados activos que contiene el artículo 1741?  | 332 |

## CAPÍTULO X

### LEGITIMACIÓN ACTIVA (CONTINUACIÓN)

|   |     |
|---|-----|
| 208. § 78. Las personas sin discernimiento y en estado de vida vegetativa y el daño moral   | 333 |
| 209.a) Doctrina que niega la legitimación activa por daño moral de las personas sin discernimiento o en estado de vida vegetativa   | 333 |
| 210.b) Doctrina que reconoce ampliamente la legitimación activa por daño moral a los incapaces sin discernimiento y a las personas que se encuentran en estado de vida vegetativa | 336 |
| 211. § 79. Persona jurídica y daño moral  | 343 |
| 212.a) Introducción.  | 343 |
| 213.b) Doctrina que no admite la legitimación activa por daño moral de las personas jurídicas   | 344 |
| 214.c) Doctrina que admite con amplitud la legitimación activa por daño moral de las personas jurídicas   | 350 |
| 215.d) Doctrina que admite la reparación del daño moral causado a personas jurídicas sin fines de lucro   | 355 |
| 216.e) La doctrina de la Corte Suprema. El caso "Kasdorf SA".   | 356 |
| 217.f) Necesidad de valorar con una perspectiva más amplia el daño material en ciertos supuestos  | 357 |
| 218. § 80. Legitimación activa en el daño moral colectivo   | 358 |
| 219.a) Importancia de esta cuestión   | 358 |
| 220.b) Tutela judicial por daño derivado de lesión a derechos individuales homogéneos. La doctrina de la Corte Suprema de Justicia. El caso "Halabi"                              | 360 |
| 227.c) La cuestión en el Anteproyecto de reformas de 2012 al código civil y comercial   | 364 |
| 222.d) Anteproyecto de 2018   | 365 |
| 223.e) Legitimación activa en materia de prevención y reparación del daño moral colectivo   | 366 |

## CAPÍTULO XI

### LEGITIMACIÓN PASIVA EN LA RESPONSABILIDAD CIVIL RESARCITORIA

|  |     |
|--|-----|
| 224. § 81. La doctrina de la pena o sanción ejemplar y la legitimación pasiva  | 369 |
| 225. § 82. La doctrina del resarcimiento del daño moral y la legitimación pasiva: aplicación de los principios generales | 370 |

## CAPÍTULO XII

### TRANSMISIBILIDAD DE LA ACCIÓN RESARCITORIA POR DAÑO MORAL

|   |     |
|---|-----|
| 226. § 83. Introducción   | 373 |
| 227. § 84. El principio de la intransmisibilidad mortis causa de la acción resarcitoria del daño moral. El supuesto de excepción contemplado por el artículo 1741, tercer párrafo, del código civil y comercial | 373 |
| 228.a) Planteo de la cuestión. Precisión conceptual   | 373 |
| 229.b) El principio de la intransmisibilidad mortis causa de la acción de reparación del daño moral   | 374 |
| 230.c) Nuestra opinión  | 377 |
| 231.d) La demanda judicial como requisito condicionante para que opere la transmisibilidad del derecho resarcitorio a los herederos   | 380 |
| 232. § 85. Transmisibilidad por acto entre vivos de la acción resarcitoria por daño moral   | 381 |
| 233.a) Introducción   | 381 |
| 234.b) Doctrina de la intransmisibilidad absoluta de la acción resarcitoria del daño moral por acto entre vivos   | 382 |
| 235.c) Doctrina que admite limitadamente la transmisibilidad por acto entre vivos de la acción por daño moral   | 383 |
| 236.d) Doctrina de la transmisibilidad amplia por acto entre vivos del derecho a la reparación del daño moral. Nuestra opinión  | 384 |
| 237.1) El derecho a la reparación del daño moral como derecho transmisible por acto entre vivos   | 384 |
| 238.2) En el Derecho argentino no existe norma jurídica que prohíba expresa o implícitamente la transmisibilidad por acto entre vivos del derecho a obtener reparación del daño moral                           | 385 |
| 239.3) La transmisibilidad de un derecho deviene de su finalidad  | 386 |
| 240.4) La finalidad del derecho a la reparación del daño moral y su compatibilidad plena con la doctrina de la transmisibilidad amplia de la acción   | 387 |
| 241.5) La denominada patrimonialización de la pretensión resarcitoria a partir de la demanda judicial   | 389 |
| 242.e) La cuestión en las XIV Jornadas Nacionales de Derecho Civil  | 391 |

## CAPÍTULO XIII

### EL DERECHO A LA REPARACIÓN DEL DAÑO MORAL Y SU RELACIÓN CON EL PATRIMONIO

|   |     |
|---|-----|
| 243. § 86. El patrimonio como instrumento de recepción y de realización de la indemnización por daño moral  | 393 |
| 244. § 87. La acción resarcitoria del daño patrimonial y del daño moral y el patrimonio del damnificado   | 394 |
| 245. § 88. La indemnización del daño moral y la garantía patrimonial debida a los acreedores  | 398 |
| 246.a) Principios generales   | 398 |
| 247.b) La indemnización del daño moral como derecho insusceptible de ejecución, exceptuado de la garantía común de los acreedores                       | 399 |
| 248.c) ¿Subsiste la inembargabilidad de la indemnización en los supuestos de transmisión a un tercero del derecho de obtener reparación del daño moral? | 403 |
| 249. § 89. Acción subrogatoria y daño moral   | 405 |



CAPÍTULO XIV  
**LA REPARACIÓN DEL DAÑO MORAL**

**A) LA REPARACIÓN DEL DAÑO. ASPECTOS GENERALES**

|   |     |
|---|-----|
| 250. § 90. Concepto   | 407 |
| 251. § 91. Finalidad y naturaleza   | 408 |
| 252. § 92. Fundamento   | 409 |
| 253. § 93. El sentido de la reparación, según el daño sea patrimonial o extrapatrimonial (o moral)        | 410 |
| 254. § 94. El principio de la reparación plena o integral del daño. Formulación. Aspectos generales       | 411 |
| 255.a) El principio de la reparación plena o integral y la determinación del contenido del daño           | 411 |
| 256.b) El principio de la reparación plena o integral del daño y la medida del contenido del daño         | 413 |
| 257.c) Las ventajas e inconvenientes que presenta el principio de la reparación plena o integral del daño | 415 |
| 258.1) Las ventajas   | 415 |
| 259.2) Inconvenientes   | 416 |
| 260.c) Una cuestión que excede el plano puramente terminológico   | 418 |
| 261.d) ¿Reparación plena o integral?  | 418 |
| 262.e) El principio de la reparación plena y su vinculación con las funciones de la responsabilidad civil | 420 |
| 263.f) El principio de reparación plena o integral del daño en el Derecho comparado                       | 422 |
| 264.g) El principio de la reparación plena o integral del daño en el Derecho argentino                    | 424 |
| 265.1) El principio de reparación plena en el código civil y comercial                                    | 424 |
| 266. § 95. El principio de reparación plena o integral en materia de daño moral                           | 427 |
| 267.a) La indemnización por daño moral está alcanzada por el principio de reparación plena o integral     | 427 |
| 268.b) Afectaciones a la dignidad de la persona humana y reparación integral                              | 432 |
| 269.c) Daño moral y atenuación de equidad del monto indemnizatorio (art. 1742, Cód.Civ.Com.)              | 433 |
| 270.d) Indemnización del daño moral y sociedad conyugal   | 433 |
| 271.e) Intereses  | 433 |

**B) EL DERECHO A LA REPARACIÓN INTEGRAL  
DESDE LA PERSPECTIVA CONSTITUCIONAL**

|   |     |
|---|-----|
| 272. § 96. El fenómeno de “constitutionalization” del derecho civil   | 434 |
| 273. § 97. ¿Cuáles son los alcances del derecho a la reparación como derecho constitucional?  | 437 |
| 274. § 98. La relatividad de los derechos constitucionales  | 442 |
| 275. § 99. El poder de policía  | 444 |
| 276. a) Caracterización   | 444 |
| 277. b) Los límites del poder reglamentario   | 447 |
| 278. c) Los principales criterios de valoración   | 453 |
| 279. § 100. El derecho a la reparación del daño injustamente sufrido como derecho constitucional. La cuestión en la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación | 454 |
| 280. § 101. Consolidación definitiva del principio de la reparación integral o plena del daño injusto como eje fundamental del sistema en la jurisprudencia de la Corte Suprema | 459 |

|   |     |
|---|-----|
| 281. § 102. Dos cuestiones relevantes en materia de daño moral que deben ser ponderadas desde la óptica constitucional: las limitaciones indemnizatorias legales y la acotada legitimación activa de los damnificados indirectos por daño moral | 463 |
| 282.a) Acerca de la constitucionalidad de las leyes que fijan indemnizaciones tarifadas o sujetas a topes o límites cuantitativos   | 463 |
| 283.b) Acerca de la constitucionalidad de las limitaciones en materia de legitimación activa que contenía el artículo 1078 del código civil derogado y que tiene, de manera más mitigada, el artículo 1741 del código civil y comercial         | 466 |
| 284. § 103. La responsabilidad del Estado por actividad legítima que sacrifica intereses individuales en beneficio del interés general. La reparación del daño moral o extrapatrimonial. Remisión   | 471 |

### **C) LAS LIMITACIONES AL PRINCIPIO DE LA REPARACIÓN PLENA O INTEGRAL DEL DAÑO**

|  |     |
|--|-----|
| 285. § 104. El principio de la reparación plena o integral no es absoluto  | 471 |
| 286. § 105. Razones que pueden justificar el apartamiento del principio  | 472 |
| 287.a) La necesidad de componer los distintos intereses comprometidos, con una perspectiva más amplia que la tradicional. Los imperativos económicos               | 472 |
| 288. b) El seguro y el principio de la reparación plena  | 474 |
| 289. c) La limitación indemnizatoria como técnica que favorece la distribución del daño  | 475 |
| 290. d) La necesidad de hacer previsible a la deuda de responsabilidad y las indemnizaciones abstractamente predeterminadas. La reducción de los costos terciarios | 476 |
| 291. § 106. Las diferentes maneras de limitar la reparación  | 477 |
| 292. § 107. La regla y las excepciones   | 480 |
| 293. § 108. ¿Cuándo deben admitirse las limitaciones cuantitativas de la indemnización?  | 481 |
| 294. a) La piñata  | 481 |
| 295. b) La limitación de responsabilidad cuantitativa legal sólo debe admitirse dentro de un sistema que brinde al damnificado ventajas como contrapartida         | 482 |
| 296.c) Los techos o topes indemnizatorios como contrapartida de la responsabilidad objetiva  | 483 |
| 297. § 109. La limitación del monto indemnizatorio como supuesto instrumento que favorece la contratación de seguros de responsabilidad civil                      | 486 |
| 298. § 110. Excepciones al principio de la reparación plena del daño moral admitidas en el Derecho argentino   | 488 |
| 299. § 111. Cláusulas limitativas de la responsabilidad por daño moral   | 490 |

### **D) MODOS DE EFECTUARSE LA REPARACIÓN**

|  |     |
|--|-----|
| 300. § 112. Los distintos sistemas   | 491 |
| 301. § 113. Régimen del código civil y comercial   | 492 |
| 302. § 114. Los diferentes sistemas de reparación son compatibles entre sí   | 494 |
| 303. § 115. La reparación en especie   | 495 |
| 304.a) Petición de parte interesada  | 495 |
| 505.b) La reparación en especie debe ser posible   | 496 |
| 506.1) Daños patrimoniales directos e indirectos   | 496 |
| 507.2) Reparación en especie y ejecución forzada de la obligación  | 497 |
| 308.3) Reparación en especie y reintegración del derecho conculcado  | 498 |
| 309.4) Reparación en especie y daño ambiental  | 499 |
| 310.c) La reparación no debe importar un ejercicio abusivo del derecho. Quid de la excesiva onerosidad               | 500 |
| 311.d) No debe ser de aplicación la facultad judicial de atenuar la indemnización por razones de equidad (art. 1742) | 500 |

|  |     |
|--|-----|
| 312. § 116. Forma y modo de efectuarse la reparación del daño moral      | 501 |
| 315.a) Como regla, se resarce en dinero                                  | 501 |
| 314 b) La reparación del daño moral por equivalente no pecuniario        | 501 |
| 315.c) Casos en que procede  | 503 |
| 316.1) Atentados contra el honor, la identidad personal. Otros supuestos | 503 |
| 317.2) Atentados contra la intimidad                                     | 504 |

#### **E) LA INDEMNIZACIÓN PECUNIARIA DEL DAÑO MORAL**

|   |     |
|---|-----|
| 318. § 117. Concepto  | 505 |
| 319. § 118. El principio de interés   | 506 |
| 320. § 119. Valoración del daño moral y cuantificación de la indemnización. |     |
| Remisión  | 508 |