

# *El daño resarcible y el proceso civil*

---

*Introducción al derecho de daños*

*Competencia para juzgar daños*

*El juicio ordinario de daños y perjuicios*

*El juicio abreviado de daños y perjuicios*

*El juicio declarativo de daños de origen contractual*

*La prueba del daño*

*Aspectos particulares de la prueba del daño*

*El daño resarcible en la relación de consumo*

*El daño punitivo*

*La sanción pecuniaria disuasiva*

*La intervención de la aseguradora en el juicio de daños*

*El seguro de responsabilidad civil*

*La presentencialidad penal*

*Responsabilidad civil del abogado*

*Jurisprudencia*

---



editorial  
Mediterránea

Con la colaboración de  
PATRICIA VERÓNICA ASRIN y EUGENIO C. SIGIFREDO

**Córdoba**  
**2013**

# ÍNDICE

## **CAPÍTULO PRIMERO: INTRODUCCIÓN AL DERECHO DE DAÑOS**

**Por Manuel E. Rodríguez Juárez**

I. LA RESPONSABILIDAD CIVIL Y EL PROCESO JUDICIAL .....	17
II. EL NUEVO DERECHO DE DAÑOS Y LAS ESPECIALIZACIONES .....	18
III. LA RESPONSABILIDAD CIVIL .....	19
IV. ELEMENTOS DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL .....	20
IV.1. El daño .....	20
IV.2. La antijuridicidad .....	21
IV.3. La relación de causalidad .....	22
IV.4. Los factores de atribución .....	23
V. EL DAÑO PUNITIVO .....	24

## **CAPÍTULO SEGUNDO: COMPETENCIA PARA JUZGAR DAÑOS**

**Por Manuel E. Rodríguez Juárez**

I. INTROITO .....	29
II. CONCEPTO DE COMPETENCIA .....	30
III. LA COMPETENCIA TERRITORIAL .....	31
III.1. Casos de excepción. Prórroga de la competencia. Fuero de atracción .....	34
III.1.a. Prórroga .....	34
III.1.b. ¿En qué consiste la prórroga de la competencia? ..	35
III.1.c. Casos de excepción .....	35
III.1.d. Prórroga expresa .....	36
III.1.e. Prórroga tácita .....	37
III.1.f. Compromiso de someter la cuestión a árbitros o a amigables componedores .....	38
III.1.g. Extensión de la prórroga .....	38
IV. COMPETENCIA POR CONEXIDAD (ART. 7° CPC) .....	39
V. CUESTIONES DE COMPETENCIA .....	39
V.1. Declinatoria de competencia .....	40
V.2. Inhibitoria de competencia .....	40
VI. CONFLICTOS DE COMPETENCIA .....	41
VII. TRIBUNAL COMPETENTE EN EL JUICIO DE DAÑOS DE ORIGEN EXTRA CONTRACTUAL .....	41
VIII. LA CITACIÓN A LA ASEGURADORA Y LA COMPETENCIA DEL TRIBUNAL ..	43
IX. LA COMPETENCIA DE EXCEPCIÓN. JUSTICIA FEDERAL .....	44
X. EL TRIBUNAL COMPETENTE EN EL JUICIO DE DAÑOS DE ORIGEN CONTRACTUAL .....	47

## **CAPÍTULO TERCERO: EL JUICIO ORDINARIO DE DAÑOS Y PERJUICIOS DE ORIGEN EXTRA CONTRACTUAL**

**Por Manuel E. Rodríguez Juárez**

I. INTROITO .....	53
II. LA DEMANDA DE DAÑOS Y PERJUICIOS EXTRA CONTRACTUAL .....	54

III. INTERRUPCIÓN DE LA PRESCRIPCIÓN POR PRESENTACIÓN ANTE LA MESA GENERAL DE ENTRADAS .....	54
IV. SUSPENSIÓN DEL PLAZO DE PRESCRIPCIÓN POR RECLAMO ANTE LA ASEGURADORA .....	56
V. REQUISITOS DE ADMISIBILIDAD FORMAL .....	56
V.1. Individualización del demandado .....	56
V.2. El quantum de la pretensión .....	57
V.3. Los hechos y el derecho .....	59
VI. ACUMULACIÓN SUBJETIVA DE PRETENSIONES LUEGO DE CONTESTADA LA DEMANDA .....	64
VII. REDUCCIÓN DEL QUÁNTUM DE LA PRETENSIÓN LUEGO DE CONTESTADA LA DEMANDA .....	68
VIII. DOCUMENTOS QUE DEBEN ACOMPAÑARSE CON LA DEMANDA .....	69
IX. EXCEPCIONES PROCESALES .....	70
IX.1. La excepción de defecto legal en el juicio de daños y perjuicios .....	70
X. LA CONTESTACIÓN DE LA DEMANDA .....	75
X.1. Concepto .....	75
X.2. Requisitos formales del responde .....	75
X.3. Efectos del responde .....	76
X.3.a. Determinación de los hechos sobre los que deberá versar la prueba .....	76
X.3.b. Consolidar la competencia del tribunal .....	77
X.3.c. Contribución a formar la plataforma fáctica y el límite material de pronunciamiento .....	77
X.4. El contenido del responde .....	78
XI. LA RECONVENCIÓN. CONCEPTO .....	79
XI.1. Requisitos para la admisibilidad de la reconvencción ..	80
XI.2. Condiciones que debe reunir la demanda reconven- cional .....	81
XI.2.a. Conexidad formal .....	81
XI.2.b. Conexidad material .....	81
XI.3. Naturaleza jurídica. La compensación, la acción de declaración negativa, la contrademanda y la reconvencción ..	82
XI.3.a. La compensación .....	82
XI.3.b. Reconvencción y acción de declaración negativa .....	82
XI.3.c. Contrademanda .....	83
XI.3.d. Algunas situaciones especiales .....	83
Reconvencción implícita .....	83
La reconvencción aparente .....	83
Presentación conjunta .....	84
XI.4. Reconvencción a terceros. La situación creada por el art. 194, segunda parte, de la ley 8564 .....	84
 <b>CAPÍTULO CUARTO: EL JUICIO ABREVIADO DE DAÑOS Y PERJUICIOS</b> <b>Por Manuel E. Rodríguez Juárez</b>	
I. LA REFORMA .....	87
II. NATURALEZA JURÍDICA DEL JUICIO ABREVIADO .....	88

III. LOS PUNTOS FAVORABLES DE LA REFORMA .....	90
IV. LOS PUNTOS NEGATIVOS DE LA REFORMA .....	91
IV.1. Diligencias preliminares .....	91
IV.2. Otros aspectos conflictivos .....	92
V. CONCLUSIONES .....	92
 <b>CAPÍTULO QUINTO: EL JUICIO ORDINARIO DE DAÑOS Y PERJUICIOS DE ORIGEN CONTRACTUAL</b> <b>Por Manuel E. Rodríguez Juárez</b>	
I. TRÁMITE .....	99
II. LA REPARACIÓN DEL DAÑO Y EL ORIGEN CONTRACTUAL O EXTRA CONTRACTUAL DE LA RESPONSABILIDAD .....	99
III. LA DEMANDA DE DAÑOS. REQUISITOS ESPECIALES .....	100
IV. LA RESOLUCIÓN POR INCUMPLIMIENTO Y EL DAÑO RESARCIBLE .....	101
 <b>CAPÍTULO SEXTO: LA PRUEBA DEL DAÑO</b> <b>Por Manuel E. Rodríguez Juárez</b>	
I. LA PRUEBA DEL DAÑO .....	107
II. LA PRUEBA DEL NEXO CAUSAL .....	109
III. LA PRUEBA DEL DAÑO MORAL .....	110
IV. EL QUÁNTUM DE LA INDEMNIZACIÓN POR DAÑO MORAL .....	111
V. LA PÉRDIDA DE CHANCE .....	112
VI. LA PRUEBA EN EL PROCESO DE DAÑOS .....	113
 <b>CAPÍTULO SÉPTIMO: PRUEBA. ASPECTOS PARTICULARES</b> <b>Por Manuel E. Rodríguez Juárez</b>	
I. ASPECTOS PARTICULARES DE LA PRUEBA .....	119
II. LA PRUEBA DEL HECHO .....	119
II.1. Pericial .....	120
II.2. Testimonial .....	120
II.3. Prueba Confesional .....	123
II.4. Prueba documental .....	123
III. LA FATIGA PROBATORIA .....	124
 <b>CAPÍTULO OCTAVO: LA REPARACIÓN DEL DAÑO EN LA RELACIÓN DE CONSUMO</b> <b>Por Guillermo E. Falco</b>	
I. OBJETIVO .....	132
II. LA RELACIÓN DE CONSUMO. PRECISIONES CONSTITUCIONALES. PROPUESTA DE SOLUCIÓN A LA COLISIÓN DE NORMAS .....	133
III. DELIMITACIÓN DE LA RELACIÓN DE CONSUMO. ELEMENTOS SUBJETIVO, OBJETIVO Y CAUSA- FUENTE .....	145
III.1. Elemento subjetivo de la relación de consumo .....	148
III.1.a. Aspecto material. Concepción finalista .....	148
III.1.b. Legitimados activos en la relación de consumo .....	153
III.1.c. Legitimados pasivos en la relación de consumo .....	157
III.2. Elemento objetivo en la relación de consumo .....	158
III.3. Elemento "causa -fuente" .....	159

IV. LA RELACIÓN DE CONSUMO COMO ÁMBITO DE RESPONSABILIDAD CIVIL. INNECESARIEDAD DE DISTINGO ENTRE LA RESPONSABILIDAD CIVIL EXTRA CONTRACTUAL Y CONTRACTUAL. AUTONOMÍA DEL SISTEMA .....	161
IV.1. El porqué del distinguo entre el ámbito de responsabilidad contractual y extracontractual en el derecho de fondo .....	161
IV.2. La supresión de los ámbitos de responsabilidad civil (extracontractual y contractual) en la ley de defensa del consumidor -LDC- .....	163
IV.3. La autonomía del sistema de la responsabilidad civil consumerista .....	167
IV.3.a. Aspecto subjetivo .....	167
IV.3.b. Aspecto procesal. Proceso abreviado. Teoría de la carga dinámica de la prueba .....	169
IV.3.c. Aspecto teórico .....	171
IV.3.d. Diversidad de causas-fuentes .....	172
IV.3.e. Prevalence el factor de atribución objetivo en el sistema resarcitorio consumerista. Interrelación con el "deber de seguridad" de rango constitucional .....	172
IV.3.f. La "actividad riesgosa" como elemento distintivo en el resarcimiento del consumidor .....	175
IV.3.g. Relación de causalidad. Teoría de la participación en el mercado .....	177
V. ALGUNOS APORTES SOBRE EL RÉGIMEN DE CAUSALIDAD EN LA REPARACIÓN DEL DAÑO DEL CONSUMIDOR. TEORÍA DISTINTIVA .....	179
VI. LA RESPONSABILIDAD CIVIL POR RIESGO O VICIO DE LA COSA EN LA RELACIÓN DE CONSUMO .....	180
VI.1. Riesgo de la cosa .....	181
VI.2. Vicio de la cosa .....	182
VI.3. Vicio de información .....	184
VI.4. Las eximentes de responsabilidad .....	185
VII. EL DEBER DE SEGURIDAD EN LA RELACIÓN DE CONSUMO .....	189
VIII. PROCESOS COLECTIVOS EN LA LDC. EFECTO EXPANSIVO DE LA SENTENCIA .....	197
VIII.1. La ausencia de legislación que regule los procesos colectivos. Propuesta de solución .....	199
VIII.1.a. Introducción .....	199
VIII.2. Objeto .....	201
VIII.3. La acción de clase. Su incorporación en la LDC. Crítica a la posición que alienta su falta de tratamiento legislativo .....	201
VIII.4. La problemática judicial ante el planteo de una acción de clase. Necesidad de fundamentación de la decisión jurisdiccional que certifica la "clase" .....	208
VIII.5. El proceso aplicable -juicio ordinario o abreviado-. El justificativo de los micro-daños .....	214
VIII.6. Conclusiones .....	217

## CAPÍTULO NOVENO: EL DAÑO PUNITIVO

Por Guillermo E. Falco

## I. EL DAÑO PUNITIVO. PRESUPUESTOS Y PAUTAS PARA SU APLICACIÓN.

ASPECTOS PROCESALES .....	221
I.1. ¿Es factible demandar en concepto de "multa civil" de manera autónoma -art. 52 bis de la LDC-? .....	222
I.2. El ilícito económico y la falta de trato digno al consumidor .....	223
I.3. La trampa del juicio abreviado en el CPC de Córdoba .....	226
I.4. Conclusiones .....	228
II. LA CUANTIFICACIÓN DEL DAÑO PUNITIVO .....	229
II.1. Objetivo .....	229
II.2. Breves consideraciones sobre la figura. El grave reproche subjetivo. El débito probatorio .....	232
II.3. Elementos de valoración que suministra la norma, para la determinación de lo "grave" del hecho -art. 52 bis de la LDC- .....	237
II.4. Elementos de valoración que provee el plexo consumerista -art. 49 de la LDC- .....	242
II.5. Aspectos conceptuales en la determinación del quantum de la "multa civil" .....	246
II.5.a. Trascendencia del valor confianza. La marca y el mercado. El deber de información .....	246
II.5.b. El trato digno -art. 8° bis de la LDC- .....	249
II.5.c. Obligación de seguridad .....	250
II.5.d. Omisión del deber de advertencia .....	251
II.6. La intención en no llevar a cabo el deber de sustitución, retiro y recupero del bien del mercado .....	252
II.7. Acciones judiciales impetradas por hechos de similar naturaleza. Su trascendencia en la determinación del quantum .....	254
II.8. Aspectos aritméticos. Proposición de fórmulas .....	258
II.9. Conclusiones .....	264

## CAPÍTULO DÉCIMO: LA SANCIÓN PECUNIARIA DISUASIVA EN EL PROYECTO DE MODIFICACIÓN DE LA LDC. ANEXO II, CORRESPONDIENTE A NORMAS COMPLEMENTARIAS. COMPARACIÓN CON TAL FIGURA EN EL PROYECTO DE CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN (DECRETO DEL PEN 191/2011)

Por Guillermo E. Falco

I. UBICACIÓN DE LA FIGURA EN EL PLEXO CONSUMERIL .....	274
II. FACTOR DE ATRIBUCIÓN SUBJETIVO .....	276
III. NATURALEZA DISUASIVA DE LA PENA. ALCANCE DEL CONCEPTO DE "PARTE" O PEDIDO A INSTANCIA DE PARTE .....	277
III.1. Naturaleza disuasiva de la pena .....	277
III.2. Alcance del concepto de "parte" o pedido a instancia de parte .....	279
IV. FACTOR DE ATRIBUCIÓN SUBJETIVO AGRAVADO .....	280

V. EL DESTINO DE LA MULTA EN CONCEPTO DE "DAÑO PUNITIVO" O SANCIÓN PECUNIARIA DISUASIVA .....	284
VI. LA SOLIDARIDAD PASIVA .....	291
VII. LA SANCIÓN PECUNIARIA DISUASIVA EN EL PROYECTO DE CÓDIGO CIVIL .....	293
VII.1. Correcta denominación de la figura legal .....	293
VII.2. Legitimados activos .....	294
VII.2.a. Legitimados activos en la LDC, según texto legal proyectado del art. 52 bis de la LDC. Su comparación con el texto en el Proyecto de Código Civil y Comercial de la Nación. Intereses colectivos .....	296
VII.3. Reclamo autónomo de la sanción pecuniaria disuasiva .....	296
VII.4. Destino de la indemnización .....	298
 <i>CAPÍTULO DÉCIMO PRIMERO: LA INTERVENCIÓN DE LA ASEGURADORA EN EL PROCESO DE DAÑOS</i>	
<b>Por Eugenio C. Sigifredo</b>	
I. INTRODUCCIÓN: SEGURO. DERECHO DE SEGUROS Y DERECHO DE DAÑOS .....	303
II. EL INSTITUTO DE LA CITACIÓN EN GARANTÍA .....	306
II.1. La citación en garantía por el damnificado (art. 118, 2º párrafo, Ley 17.418) .....	307
II.2. La citación en garantía por el asegurado (art. 118, 3º párrafo, Ley 17.418) .....	310
III. POSICIONES QUE PUEDE ADOPTAR EL ASEGURADOR EN EL PROCESO .....	311
IV. LA PARTICIPACIÓN DEL ASEGURADOR EN EL PROCESO PENAL DE CÓRDOBA .....	315
V. EMBARGO PREVENTIVO SOBRE BIENES DE LA CITADA EN GARANTÍA .....	318
VI. NUEVA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA DE CÓRDOBA .....	323
 <i>CAPÍTULO DÉCIMO SEGUNDO: EL DOLO Y CULPA GRAVE COMO DELIMITACIONES SUBJETIVAS DEL RIESGO EN EL SEGURO DE RESPONSABILIDAD CIVIL</i>	
<b>Por Eugenio C. Sigifredo</b>	
I. INTRODUCCIÓN .....	327
II. DELIMITACIÓN SUBJETIVA: EL DOLO Y LA CULPA GRAVE EN EL SEGURO DE RESPONSABILIDAD CIVIL .....	328
II.1. Concepto de culpa grave en el seguro de responsabilidad civil .....	328
II.1.a. La culpa grave no es equiparable al dolo .....	329
II.1.b. Características de la culpa grave en el derecho de seguros .....	332
III. LA CULPA GRAVE COMO SUPUESTO DE EXCLUSIÓN DE COBERTURA. CONSECUENCIAS PRÁCTICAS .....	334
III.1. Diferencias entre exclusión de cobertura y caducidad .....	334
III.2. Consecuencias sobre la dirección del proceso .....	336
III.3. ¿La exclusión por culpa grave se aplica tanto al asegurado, como a la del conductor autorizado? .....	337
III.4. Oponibilidad de la culpa grave al tercero damnificado .....	338

IV. ALGUNAS PROVISORIAS CONCLUSIONES .....	339
 <i>CAPÍTULO DÉCIMO TERCERO: PRESENTENCIALIDAD PENAL</i>	
<b>Por Patricia Verónica Asrin</b>	
I. PRESENTENCIALIDAD PENAL. CONCEPTO .....	343
II. CAUSA PENAL PENDIENTE. PRECISIONES EN CUANTO AL TÓPICO .....	345
III. PRESENTENCIALIDAD PENAL Y DURACIÓN RAZONABLE DE LAS CAUSAS ...	349
 <i>CAPÍTULO DÉCIMO CUARTO: RESPONSABILIDAD DEL ABOGADO POR PERENCIÓN DE LA INSTANCIA</i>	
<b>Por Manuel E. Rodríguez Juárez</b>	
I. PERENCIÓN DE INSTANCIA .....	361
II. NATURALEZA JURÍDICA DE LA RESPONSABILIDAD DEL ABOGADO .....	362
III. LETRADO QUE ACTÚA CON PODER .....	363
IV. LETRADO PATROCINANTE .....	364
V. NORMA RECTORA .....	364
VI. LA MEDIDA DEL RESARCIMIENTO .....	365
 <i>CAPÍTULO DÉCIMO QUINTO: JURISPRUDENCIA</i> .....	370