

CARLOS FERNÁNDEZ SESSAREGO

# Derecho y persona

*Prólogo de*

RICARDO D. RABINOVICH-BERKMAN

*5ª edición actualizada y ampliada*



**ASTREA**

BUENOS AIRES - BOGOTÁ

2015

## ÍNDICE GENERAL

<i>Prólogo a la quinta edición</i> .....	V
<i>Presentación a la primera edición</i> .....	XIII

### PARTE PRIMERA

#### LA PERSONA

##### CAPÍTULO PRIMERO

#### LA PERSONA, LA FILOSOFÍA DEL DERECHO Y LA CIENCIA JURÍDICA

§ 1. Elementos actuantes en la elaboración del derecho	3
§ 2. El espectacular y revolucionario vuelco del pensamiento jurídico .....	5
§ 3. Decisiva influencia de la filosofía de la existencia en el pensamiento jurídico .....	7
§ 4. El derecho como producto cultural .....	10
§ 5. El rol de la iusfilosofía y los supuestos del derecho .....	15

## CAPÍTULO II

### EL DERECHO COMO EXIGENCIA EXISTENCIAL DEL SER HUMANO

§ 6.	Necesidad de un previo conocimiento de la estructura existencial del ser humano para la comprensión del derecho .....	17
§ 7.	Sustento de la existencia existencial del ser humano .....	20
§ 8.	El derecho como relación entre seres humanos ...	22
§ 9.	Conocimiento actual sobre la estructura existencial del ser humano .....	24
§ 10.	La libertad como ser del hombre .....	25
§ 11.	La unidad estructural del ser humano .....	27
§ 12.	La libertad no es un atributo del ser humano .....	29
§ 13.	La libertad, ¿es definible? .....	30
§ 14.	Instancias de la libertad .....	32
§ 15.	La libertad como proyecto .....	33
§ 16.	La libertad, ¿es absoluta? .....	35
§ 17.	Los límites de la libertad fenoménica .....	36
	a) Fundamentos de las limitaciones a la actuación de los derechos subjetivos en cuanto manifestaciones de la libertad fenoménica .....	37
	b) Situación jurídica subjetiva .....	41
	c) El pasado, el cuerpo y la inserción en la historia como límites de la libertad fenoménica .....	43
	d) El "abuso del derecho" como límite a la libertad fenoménica .....	46
§ 18.	El ser humano es estructuralmente un ente coexistencial .....	49
§ 19.	Individualismo y coexistencialidad .....	50
§ 20.	La temporalidad del ser humano .....	54

## CAPÍTULO III

### LA PERSONA COMO BIEN SUPREMO DEL DERECHO

#### A) CARACTERIZACIÓN GENERAL

§ 21.	La relevante tendencia del actual pensamiento jurídico .....	57
§ 22.	La persona como fin en sí misma .....	59
§ 23.	Histórica aparición en el escenario jurídico del "daño a la persona" y del "daño al proyecto de vida" .....	61
§ 24.	El derecho como creación de seres libres .....	65
§ 25.	Concepción tridimensional del derecho .....	68
§ 26.	Toda conducta humana intersubjetiva es jurídica .	71

#### B) LA PERSONA COMO PROTAGONISTA DEL DERECHO

§ 27.	La centralidad de la persona en el derecho .....	76
§ 28.	¿Refundación del derecho? .....	80
§ 29.	El derecho y la dimensión coexistencial del ser humano .....	81

#### C) LA SOLIDARIDAD COMO VALOR JURÍDICO

§ 30.	Los valores jurídicos .....	82
§ 31.	Solidaridad y coexistencia .....	83
§ 32.	Solidaridad y bien común .....	85
§ 33.	La solidaridad como valor jurídico y fundamento para el replanteo de la institucionalidad jurídica ...	86

§ 34.	Consecuencias relevantes del "descubrimiento" del valor solidaridad para el derecho .....	86
§ 35.	La justicia "social" .....	87
§ 36.	La mutua exigencia de los valores jurídicos .....	89
§ 37.	El rol liberador del derecho .....	90
§ 38.	Personalismo y solidaridad .....	92
§ 39.	La armoniosa conjunción de los valores jurídicos ..	93

## PARTE SEGUNDA

### EL DERECHO

#### CAPÍTULO IV

#### EL DERECHO EN UN PERÍODO DE TRANSICIÓN ENTRE DOS ÉPOCAS

§ 40.	Introducción .....	97
§ 41.	El privilegiado conocimiento de las cosas del mundo exterior antes que del ser humano .....	98
§ 42.	El descubrimiento de la existencia como libertad .....	100
§ 43.	La crisis del mundo contemporáneo .....	102
§ 44.	El vuelco filosófico y su aporte para el conocimiento del ser humano .....	104
§ 45.	La Declaración Universal de los Derechos Humanos y los derechos fundamentales del ser humano .....	105
§ 46.	La desaparición del totalitarismo .....	107
§ 47.	Transformación de la familia y la crisis de valores .....	107
§ 48.	La transformación en lo científico y tecnológico .....	109

§ 49.	La relación entre los Estados .....	110
§ 50.	Cambios en lo económico y en lo social .....	111
§ 51.	La transición entre dos épocas históricas .....	113
§ 52.	El derecho en un mundo en transición entre dos épocas .....	115

## CAPÍTULO V

### DIFERENTES CONCEPCIONES DE LO JURÍDICO

#### A) VISIONES UNIDIMENSIONALES DEL DERECHO

§ 53.	La complejidad de la experiencia jurídica .....	119
§ 54.	Visión fragmentaria de la experiencia jurídica ....	124
§ 55.	Presencia iusnaturalista en la historia del derecho .....	125
§ 56.	Alcances de la dimensión axiológica del derecho .....	128
§ 57.	El formalismo jurídico .....	130
§ 58.	El sociologismo o realismo jurídico .....	132

#### B) LA CONCEPCIÓN TRIDIMENSIONAL DE LO JURÍDICO

§ 59.	Una nueva teoría sobre el objeto de estudio de la disciplina jurídica .....	133
§ 60.	Presencia universal del pensamiento iusfilosófico latinoamericano .....	134
§ 61.	El aporte de la escuela egológica del derecho ....	135
§ 62.	Antecedentes del tridimensionalismo jurídico ....	138
§ 63.	El tridimensionalismo "específico y concreto" .....	143

**C) PERSONALISMO, TRIDIMENSIONALISMO  
Y OTROS APORTES DEL CÓDIGO CIVIL PERUANO  
DE 1984 A LA CODIFICACIÓN CIVIL COMPARADA**

§ 64.	Sustento iusfilosófico de los mensajes principistas y doctrinales aportados a la codificación civil comparada por el Código Civil peruano de 1984 ..	151
§ 65.	El Preámbulo personalista de la derogada Constitución peruana de 1979 .....	159
§ 66.	Los significativos aportes del Código Civil peruano de 1984 .....	161
§ 67.	El personalismo del Código Civil de 1984 .....	162
§ 68.	Apreciaciones de juristas extranjeros sobre el Código Civil de 1984 .....	164
§ 69.	La incorporación del "daño a la persona" .....	168
§ 70.	La nueva categorización del "sujeto de derecho" .....	175
§ 71.	El concebido como "sujeto de derecho" .....	176
§ 72.	Visión tridimensional de la persona jurídica .....	184
§ 73.	El comité como persona jurídica .....	187
§ 74.	Regulación jurídica de la "organización de personas no inscrita" .....	188

**CAPÍTULO VI**

**EL PROCESO DE REVISIÓN  
DE LA INSTITUCIONALIDAD JURÍDICA  
DESDE UNA VISIÓN PERSONALISTA**

§ 75.	La necesaria revisión de la institucionalidad civil según la nueva concepción sobre la naturaleza del ser humano y de los postulados personalistas ..	191
§ 76.	Los nuevos alcances de la subjetividad jurídica ..	193

§ 77.	La clasificación fundamental del derecho .....	195
§ 78.	Propiedad y abuso del derecho .....	196
§ 79.	La naturaleza de la persona jurídica .....	199
§ 80.	Precisiones sobre la supuesta "autonomía de la voluntad" .....	204
§ 81.	Reformulación de la responsabilidad civil .....	206
§ 82.	Un aporte esperado y revolucionario: el daño a la persona .....	207
§ 83.	¿Daño a la persona o daño "moral"? .....	212
§ 84.	Confusión en torno a la capacidad jurídica .....	215
§ 85.	Revisión de la noción de acto jurídico .....	219
§ 86.	La "antijuridicidad" ¿es una categoría jurídica? ..	220
§ 87.	¿Existen penas "privativas" de la libertad? .....	222
§ 88.	Funciones del derecho en un período de transición entre dos épocas .....	223

**CAPÍTULO VII**

**EL DAÑO AL "PROYECTO DE VIDA"**

§ 89.	El "daño al proyecto de vida" o "daño a la libertad fenoménica" .....	225
§ 90.	Alcances conceptuales del "daño al proyecto de vida" .....	225
§ 91.	El singular "proyecto de vida" y la pluralidad de proyectos concebidos por el ser humano .....	229
§ 92.	La inejecución total o parcial del "proyecto de vida" por causa de una frustración, un menoscabo o un retardo .....	230
§ 93.	Los proyectos de vida auténticos, alternativos y sustitutos .....	231
§ 94.	La complejidad del "proyecto de vida" .....	232

§ 95. Momento de la vida en el que se concibe el “proyecto de vida” .....	233
§ 96. La relación entre libertad, voluntad y proyecto de vida .....	238
§ 97. Protección jurídica del “proyecto de vida” .....	240
§ 98. Dificultades en la fijación de las reparaciones de las consecuencias de un “daño al proyecto de vida” .....	245
§ 99. Difusión del “daño al proyecto de vida” .....	252
<i>Bibliografía</i> .....	255