

CELIA WEINGARTEN

CARLOS GHERSI

# DAÑO AL DERECHO DE CHANCE

CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN

- CLASIFICACIÓN DE DAÑOS • REPARACIÓN INTEGRAL
- DAÑO EMERGENTE • LUCRO CESANTE • CARACTERÍSTICAS Y REQUISITOS DE LA CHANCE • DERECHO DE CHANCE Y RELACIÓN DE CAUSALIDAD • DERECHO DE CHANCE PROPIO DEL DAÑADO
- DERECHO DE CHANCE DE LOS PADRES • MALA PRAXIS DE MÉDICOS Y ABOGADOS • RESPONSABILIDAD DE LOS BANCOS
- CONTRATOS EMPRESARIALES: CHANCE DE EMPRESAS
- FRUSTRACIÓN DEL BOLETO DE COMPRAVENTA

JURISPRUDENCIA SISTEMATIZADA POR SILVIA IPPOLITO

NOVA TESIS  
EDITORIAL JURÍDICA

# ÍNDICE GENERAL

Los autores .....	7
Presentación .....	9

## CAPÍTULO 1 — LA REPARACIÓN INTEGRAL. EL FALLO “AQUINO”

1. Introducción.....	11
2. La sentencia que cambia el concepto de reparación .....	12
3. Diferenciación de ámbitos, categorías autónomas y rubros .....	13
3.1. Los ámbitos reparables: económico y extraeconómico.....	14
3.2. Las categorías autónomas .....	16
3.3. Los rubros reparables .....	22
4. El Código Civil y Comercial de la Nación.....	25
3. Conclusión .....	26
<i>Anexo: Fallo “Aquino Isacio c/Cargo Servicios Industriales SA” .....</i>	<i>27</i>

## CAPÍTULO 2 — DIFERENCIA ENTRE DAÑO EMERGENTE, LUCRO CESANTE Y DERECHO DE CHANCE

1. Introducción.....	79
2. El daño emergente .....	81

2.1. El contenido del daño emergente .....	81
2.2. Clasificación del daño emergente .....	87
3. Lucro cesante .....	91
3.1. Contenido del lucro cesante .....	91
3.2. Clasificación del lucro cesante .....	93
4. El derecho de chance .....	95
4.1. El contenido del derecho de chance .....	95
5. Clasificación del derecho de chance .....	97
6. Legitimados a la reparación .....	99
6.1. Legitimados activos presuntos .....	99
6.2. Legitimados no presuntos .....	100
7. Conclusión .....	102

### CAPÍTULO 3 — EL DERECHO DE CHANCE Y LA RELACIÓN DE CAUSALIDAD

1. Introducción .....	103
2. El derecho de chance .....	104
2.1. El principio de probabilidad .....	105
2.2. La aleatoriedad y la irregularidad .....	105
2.3. La subjetividad y un hecho económico objetivable, ambos desde la histoeconomía y su proyección .....	106
3. Aproximaciones en el análisis epistemológico-económico del derecho de chance .....	109
4. La herramienta de la historia económica .....	110
5. Aleatoriedades dinámicas como condicionantes que se pueden medir .....	115
6. Circunstancias y condicionantes .....	117
7. La normativa del Código Civil y Comercial de la Nación .....	117
7.1. Contingencia razonable .....	118
7.2. Adecuada relación de causalidad con el hecho generador .....	118
8. Diferencia entre incapacidad sobreviniente y derecho de chance .....	124
9. Conclusión .....	125

### CAPÍTULO 4 — DERECHO DE CHANCE PROPIA

1. Introducción .....	127
2. Situación económica de la Unidad Productiva .....	129

3. El trabajo humano .....	130
4. La meritocracia .....	137
5. La causa del fallecimiento o incapacidad impide la generación de recursos económicos o remuneratoria en el mercado .....	138
6. La causa del fallecimiento o incapacidad impide el siguiente ascenso y mejor calificación remuneratoria en el mercado .....	141
7. Conclusión .....	143

### CAPÍTULO 5 — DERECHO DE CHANCE DE LOS PADRES

1. Introducción .....	145
2. El fallecimiento del jefe de familia proveedor de recursos económicos .....	145
2.1. Legitimados activos por fallecimiento del jefe de familia proveedor de recursos económicos .....	147
2.2. El alcance daño presunto para la familia .....	149
3. Legitimación de los padres por fallecimientos de sus hijos .....	149
3.1. Legitimación de los padres por fallecimientos de sus hijos menores de edad. El derecho de chance de ayuda económica .....	150
3.2. Legitimación de los padres por fallecimiento de sus hijos menores de 14 años .....	152
3.3. Legitimación de los padres por fallecimiento de sus hijos menores de 13 años. Del nacimiento hasta la edad de inicio de la escolaridad primaria .....	153
3.4. Legitimación de los padres por fallecimiento de sus hijos menores de 14 años. Desde el inicio de la escolaridad primaria hasta el inicio de la secundaria .....	154
3.5. Legitimación de los padres por fallecimientos de sus hijos menores de 18 años. Desde el inicio de la escolaridad secundaria hasta los 18 años ..	154
3.6. Legitimación de los padres por el fallecimiento de sus hijos menores de 18 años a 25 años .....	155
3.7. Legitimación de los padres por el fallecimiento de sus hijos mayores de 25 años sin familia .....	156
4. Conclusión .....	159

2. Las obligaciones esenciales de los médicos y establecimientos de salud .....	168
2.1. La obligación de brindar información conforme al receptor .....	171
2.2. Las medidas de prevención de riesgos .....	174
2.3. La seguridad como valor central para el usuario .....	175
2.4. El trato digno como modelo de comportamiento profesional y empresarial .....	178
2.5. La no realización de prácticas abusivas .....	179
2.6. La no incorporación sorpresiva de cláusulas abusivas .....	180
3. La responsabilidad solidaria de los prestadores de servicios .....	183
4. La presunción a favor del usuario .....	184
5. La obligación de aportar prueba por el proveedor de servicios .....	186
6. El orden público como principio legislativo .....	187
7. El derecho de chance de los pacientes .....	188
7.1. El derecho de chance y la relación de causalidad .....	189
7.2. La prueba y el derecho de chance en los juicios de mala praxis .....	190
7.2.1. Las cargas probatorias dinámicas .....	190
7.2.2. La prueba de la relación de causalidad .....	191
8. La pérdida de chance .....	192
8.1. La pérdida de derecho de chance por no realizar cesárea .....	192
8.2. Chance de una vida plena en el recién nacido .....	193
8.3. La chance del concebido de no contraer enfermedades .....	194
8.4. Pérdida de chance del recién nacido de curarse .....	194
8.5. Privación del derecho de chance de reanimación .....	195
8.6. Pérdida de chance por no realizar un implante .....	195
8.7. La privación de la chance de sobrevida .....	196
8.8. La ausencia de anestesista .....	196
9. Conclusión .....	197

#### CAPÍTULO 7 — DERECHO DE CHANCE EN CONTRATOS INTEREMPRESARIOS RESCINDIDOS O INCUMPLIDOS

1. Introducción .....	199
2. Las fuentes del contrato paritario .....	200
2.1. El Código de Napoleón .....	200
2.2. El Código Civil de Velez Sarfield .....	201
3. La reforma de Guillermo Borda .....	206
4. La extensión de la reparación .....	210

5. La regulación en el CCyC. El derecho de chance .....	214
6. La cuantificación económica del derecho de chance .....	224
6.1. El proceso económico inter-empresarial .....	226
6.2. Los momentos de interacción económica .....	228
6.3. Cuantificación económica del daño emergente y lucro cesante .....	230
6.4. Cuantificación económica del derecho de chance .....	234
Anexo jurisprudencial .....	236
1. Indemnizaciones. Límites a las cuantificaciones .....	236
2. Contrato de licencia. Rescisión incausada .....	241
3. Resolución contractual intempestiva .....	247

#### CAPÍTULO 8 — DERECHO DE CHANCE POR INCUMPLIMIENTO DE OBLIGACIONES ESENCIALES DE LOS BANCOS

1. Introducción .....	321
2. El Código Civil y Comercial de la Nación .....	326
3. Los principios fundamentales que dan lugar a la protección del cliente .....	331
3.1. La publicidad como generadora de expectativas .....	335
3.2. El principio de la información .....	338
3.3. La obligación esencial de la seguridad .....	342
3.4. La confidencialidad de los datos suministrados al banco .....	348
3.5. La instrumentación .....	352
3.6. La prueba en la relación banco-cliente/usuario .....	355
4. Conclusión .....	357

#### CAPÍTULO 9 — DERECHO DE CHANCE POR FRUSTRACIÓN DE BOLETO DE COMPRAVENTA

1. Introducción .....	363
2. La causa motivo como elemento del contrato paritario en cada uno de los contratantes .....	364
2.1. La frustración del fin del contrato o causa motivo en los contratos de estructura de negociación individual o paritaria .....	365
2.2. La frustración del fin del contrato o causa motivo en los contratos de estructura de adhesión .....	366

2.3. Contrato de estructura de adhesión de consumo o servicios masivos .....	367
3. La materialización de la frustración del fin del contrato y la responsabilidad de la otra parte .....	367
4. Pacto comisorio y facultad rescisoria .....	368
5. Los efectos económicos y jurídicos de la rescisión .....	369
6. El derecho de opción: entre el cumplimiento y la rescisión .....	370
7. El boleto de compraventa .....	370
8. Designación del escribano y cláusula penal por incomparecencia a escriturar 371	
8.1. La designación del escribano .....	372
8.2. Las obligaciones del escribano .....	373
9. Cláusula penal. Incomparecencia .....	375
10. Conclusión .....	375
<i>Anexo: Modelos</i> .....	378
1. Autorización de venta .....	378
2. Memoria descriptiva .....	379
3. Boleto de compraventa de Edificio en construcción (opción A) .....	382
4. Boleto de compraventa de Edificio en construcción (opción B) .....	386
5. Boleto de compraventa de inmueble construido .....	398
6. Cesión de boleto de compraventa .....	400
7. Tenencia precaria .....	401

## CAPÍTULO 10 — DERECHO DE CHANCE POR MALA PRAXIS DE ABOGADOS

1. Introducción .....	403
2. El contenido del ejercicio de abogar .....	405
2.1. El contenido científico como resultado .....	405
2.2. La aleatoriedad del producto científico .....	406
3. La regulación en el Código Civil y Comercial de la Nación .....	407
4. Los principios generales en la relación cliente-abogado .....	409
4.1. El principio de buena fe .....	409
4.2. El principio de confianza .....	410
4.3. El principio de información continua .....	411
4.4. El principio de seguridad .....	412
4.5. Confidencialidad y secreto profesional .....	412
5. Las obligaciones del cliente .....	413
6. Asunción de riesgos por el cliente .....	415
7. El contrato abogado-cliente es de adhesión .....	416

8. Distintas formulaciones de prestación del servicio de abogacía .....	418
9. El derecho de chance .....	422
10. Conclusión .....	426

## JURISPRUDENCIA SISTEMATIZADA

*Silvia Cristina Ippolito*

1. Derecho de chance: concepto y situaciones generales .....	427
2. Derecho de chance propio por incapacidad .....	457
3. Derecho de chance de sobrevida .....	471
4. Derecho de chance laboral .....	477
5. Derecho de chance del hijo por muerte del padre .....	488
6. Derecho de chance del cónyuge .....	489
7. Derecho de chance del padre por muerte del hijo .....	491
8. Derecho de chance por muerte del hermano .....	516
9. Derecho de chance en el ámbito de la salud: mala praxis medica .....	517
10. Derecho de chance por mala praxis del abogado .....	534
11. Derecho de chance por mala praxis de escribano .....	541
12. Derecho de chance en accidente de tránsito .....	541
13. Derecho de chance por incorporar a una persona erróneamente como deudora en un banco de datos .....	561
14. Derecho de chance en el derecho contractual .....	567
14.1. Contrato de compraventa .....	567
14.2. Contrato de locación .....	570
14.3. Contrato de servicios .....	573
14.4. Contrato de obra .....	574
14.5. Contrato de depósito .....	575
14.6. Contratos bancarios. Tarjeta de crédito .....	576
14.7. Contrato de telefonía .....	579
14.8. Contrato deportivo .....	581
14.9. Contratos de distribución y concesión .....	582
14.10. Contrato de transporte .....	582
14.11. Contrato de espectáculo público .....	583
15. El derecho de chance por falta o falsa información .....	584
16. El derecho de chance por falta de entrega .....	586
17. El derecho de chance por utilización indebida de imagen .....	588
18. El derecho de chance en la propiedad horizontal .....	590

19. El derecho de chance y el Programa de Propiedad Participada (PPP).....	591
20. El derecho de chance por incumplimiento de licitación pública .....	593
21. El derecho de chance por incumplimiento administración pública .....	594
22. El derecho de chance en el derecho de familia .....	595
23. El derecho de chance y el derecho penal .....	596