

CUANTIFICACIÓN DEL DAÑO

// PARTE GENERAL

VALOR VIDA
INCAPACIDAD PSICOFÍSICA
DERECHOS PERSONALÍSIMOS
APLICACIÓN DE FÓRMULAS
MATEMÁTICAS

MARTÍN JUÁREZ FERRER

Director

THOMSON REUTERS

LA LEY

ÍNDICE GENERAL

	Pág.
Prólogo.....	XXI

INTRODUCCIÓN

Por Martín Juárez Ferrer

1. El contexto de la obra.....	1
2. Los problemas en análisis.....	3

PRIMERA PARTE

CUANTIFICACIÓN DEL DAÑO PATRIMONIAL

CAPÍTULO I

ALGUNOS PROBLEMAS EN EL CONCEPTO DE DAÑO RESARCIBLE

Por Martín Juárez Ferrer

1. Introducción.....	9
2. ¿Por qué es importante el concepto y las concepciones de daño?	9
3. Un interrogante, tres abordajes. Concepciones del daño, incapacidad y lucro cesante.....	10
4. Las concepciones de daño en perspectiva descriptiva.....	13
4.1. Enfoque descriptivo de las normas.....	13
4.1.1. Para sostener que el Cód. Civ. y Com. adopta la concepción de daño-lesión podemos ofrecer las siguientes razones.....	14
4.1.2. Para sostener que el Cód. Civ. y Com. adopta la concepción de daño-consecuencia podemos dar las siguientes razones.	16

	Pág.
4.2. Resultado del análisis descriptivo de las normas.....	17
4.3. El enfoque descriptivo de las prácticas jurídicas.....	18
4.4. Las concepciones de daño desde la perspectiva prescriptiva.....	19
5. La utilización de fórmulas matemáticas y la concepción del daño.....	21
6. Conclusiones.....	22

CAPÍTULO II

LUCRO CESANTE, INCAPACIDAD VITAL Y PÉRDIDA DE CHANCES

Por Victoria Cornet Oliva

1. Introducción.....	25
1.1. Lucro cesante.....	26
1.2. Incapacidad sobreviniente.....	27
1.3. Pérdida de chance.....	28
2. Distinción entre lucro cesante, incapacidad sobreviniente y pérdida de chance.....	29
2.1. Posturas que admiten la existencia del rubro incapacidad sobreviniente.....	30
2.1.1. Lucro cesante e incapacidad sobreviniente son dos cosas distintas.....	30
2.1.2. Lucro cesante e incapacidad sobreviniente se distinguen por su extensión temporal.....	35
2.1.3. Postura que rechaza el rubro incapacidad sobreviniente..	37
3. Valoración crítica de las posturas.....	43
3.1. Crítica general.....	43
3.2. Concepto de daño resarcible. Crítica a las posturas que admiten el rubro incapacidad sobreviniente.....	43
3.3. La existencia de una propuesta coherente e integral por parte de cada una de las teorías, evitando omisiones de daños ocasionados y dobles indemnizaciones. Crítica a las tres posturas expuestas.....	59
3.3.1. Primera incoherencia.....	59
3.3.2. Omisión de reparar daños.....	61
3.3.3. Doble indemnización.....	62
3.3.4. Segunda omisión de reparar daños.....	62

	Pág.
3.4. Críticas referidas a la segunda postura.....	63
3.5. Críticas a la tercera postura (daño consecuencia).....	65
4. Postura que se sostiene en este capítulo.....	67
4.1. Inconveniencia de la distinción de incapacidad sobreviniente y lucro cesante.....	67
4.2. Propuesta superadora.....	68
4.2.1. Objetivos de la propuesta.....	68
4.2.2. Esquema propuesto.....	69
4.2.3. Fundamentación de la propuesta.....	83
4.2.4. El esquema propuesto y las reglas del nuevo Código Civil y Comercial.....	83
4.2.5. El esquema propuesto y la postura de la Corte Suprema de Justicia de la Nación.....	87

CAPÍTULO III

DAÑO LESIÓN, DAÑO CONSECUENCIA Y LUCRO CESANTE

Por Martín Juárez Ferrer

1. Introducción.....	89
2. La cuestión terminológica del lucro cesante.....	89
3. Una defensa del daño lesión.....	92

CAPÍTULO IV

INCAPACIDAD VITAL

Por Candelaria Sappia

1. Introducción.....	99
2. Incapacidad: ¿nuevos tipos de daños?.....	100
2.1. Planteo del problema.....	100
2.2. Distintas nociones de "nuevos daños".....	101
2.2.1. ¿Qué es el valor vida?.....	101
2.2.2. La incapacidad vital, tareas útiles no remuneradas, daños al proyecto de vida, etc.....	103
2.3. Incapacidad vital. Problemas que plantea el tema.....	106
2.4. Incapacidad vital. Conceptualización: ¿qué?.....	108

	Pág.
2.4.1. El problema terminológico	108
2.4.2. El planteo	108
2.4.3. El concepto	110
2.5. Incapacidad vital. Categorización: ¿dónde?.....	111
2.5.1. Postura que niega que la incapacidad vital sea un rubro perteneciente a la órbita patrimonial	111
2.5.2. Postura que resarce en sí misma una disminución psicofísica	111
2.6. Cuantificación ¿cuánto?	118
2.6.1. Como daño extrapatrimonial.....	118
2.6.2. Como daño patrimonial.....	118
2.7. El panorama en el Cód. Civ. y Com.	124
2.7.1. Análisis del art. 1746	124
3. Conclusiones.....	128

CAPÍTULO V

EL CÁLCULO DE INGRESOS EN LOS DAMNIFICADOS
SIN INGRESOS*Por Lourdes Parmigiani*

1. La influencia de la edad —y la determinación del ingreso— en el cálculo de la fórmula Marshall.....	131
1.1. El problema de los menores sin ingresos.....	133
2. Niños.....	135
2.1. Niños de 0 a 6 años	135
2.2. Niños de 6 a 13 años	139
2.3. Una mirada especial	140
3. Jóvenes.....	143
3.1. Jóvenes inactivos	144
3.2. Jóvenes activos.....	146
3.3. Casuística. Análisis	147
3.3.1. Jóvenes estudiantes universitarios	147
3.3.2. Jóvenes no universitarios activos (de 18 a 25 años).....	153
3.3.3. Jóvenes de 13 a 17 años	154
4. El problema de las personas que han sobrepasado la edad jubilatoria pero continúan desempeñando tareas.....	156

	Pág.
5. La edad tope que debe utilizarse para el cálculo de la fórmula. Importancia.....	158
6. Reflexiones finales	161

CAPÍTULO VI

APLICACIÓN DE FÓRMULAS MATEMÁTICAS DE RENTAS
VARIABLES PARA LA VALUACIÓN DE INDEMNIZACIONES
POR INCAPACIDAD PERMANENTE*Por Hugo Acciarri*

1. Introducción. El Código Civil y Comercial. La variante que introduce en la cuestión.....	165
2. Sobre conceptos indemnizables y sus denominaciones. Qué se indemniza cuando se indemnizan pérdidas de capacidad en el derecho argentino vigente	168
3. Problemas en el uso de fórmulas, exógenos a las fórmulas en sí mismas.....	171
4. Problemas endógenos al uso de fórmulas de valor presente de una renta constante.....	173
5. El derecho y los instrumentos.....	176
6. Por qué preferir una fórmula que permita captar variaciones en el valor de la capacidad	178
7. Por qué introducir probabilidades	181
8. Una fórmula de valor presente de rentas variables probables	183
8.1. Su expresión y la caracterización de sus variables	183
8.2. Sencillez de la expresión, comprensión de las relaciones implicadas y facilidad de aplicación. La distinción entre fórmulas e instrumentos de cálculo.....	185
8.3. Ingresos versus valor de las <i>actividades productivas o económicamente valorables</i> . Qué es y qué no es capacidad, como concepto indemnizable	187
8.4. Acreditación y estimación de los valores correspondientes a la capacidad	190
8.5. Incapacidad, chance, probabilidades	190
8.6. ¿Y la inflación?	191
8.7. ¿Y si la víctima no invierte, sino que consume o paga deudas?....	193

	Pág.
8.8. ¿Y si la tasa bancaria es negativa respecto de la inflación?.....	194
9. A qué períodos aplicar la fórmula de rentas variables y qué sumas computar.....	195
9.1. La indemnización como obligación de valor.....	195
9.2. Períodos pasados y períodos futuros respecto del momento de cómputo.....	196
9.3. Los intereses del tramo futuro (períodos futuros respecto de la sentencia).....	198
9.4. ¿Qué bases tomar para predecir variaciones en el valor que se entienda equivalente a la capacidad?.....	199
10. Conclusiones.....	201

CAPÍTULO VII

EL INTERÉS EN LAS FÓRMULAS DE CUANTIFICACIÓN DEL LUCRO CESANTE

Por Martín Juárez Ferrer

1. Introducción.....	205
2. El rol del interés en las fórmulas de cuantificación del lucro cesante.....	206
3. La futuridad del daño y el pago del capital.....	209
4. El punto de futuridad del daño y su importancia.....	211
5. La forma de pago de las indemnizaciones.....	212
6. Interés que se utiliza en la fórmula matemática.....	214
7. Tasas de interés según el caso concreto.....	215

SEGUNDA PARTE

CUANTIFICACIÓN DEL DAÑO MORAL

CAPÍTULO I

ALGUNOS PROBLEMAS EN RELACIÓN CON LA CUANTIFICACIÓN DEL DAÑO MORAL

Por Miguel A. Escalera (h.)

1. Introducción.....	221
----------------------	-----

	Pág.
2. El problema de la existencia del daño moral.....	223
2.1. La determinación de la existencia del daño moral en abstracto.....	226
2.2. La determinación de la existencia del daño moral en concreto ..	229
2.3. ¿Hay un principio de bagatela para el daño moral?.....	230
3. El principio de equivalencia y sus implicancias.....	232
4. El uso del dinero en la cuantificación del daño moral.....	235
5. Algunos sistemas de cuantificación del daño moral.....	242
5.1. Prudente arbitrio judicial.....	243
5.2. Daño moral proporcional al daño patrimonial.....	245
5.3. Sistemas tarifados.....	247
5.4. Tarifación judicial indicativa.....	248
5.5. Cálculo <i>per diem</i> de daño moral.....	250
5.6. Placeres compensatorios.....	252
6. Conclusiones.....	254

CAPÍTULO II

VALORACIÓN, CUANTIFICACIÓN Y SATISFACCIÓN EN EL DAÑO MORAL

Por Leonardo Marcellino

1. La distinción entre compensación y reparación.....	257
1.1. Reparación de consecuencias no patrimoniales.....	257
1.2. Finalidad de la reparación del daño no patrimonial.....	259
1.3. La finalidad satisfactiva de la reparación del daño no patrimonial y el principio de reparación integral.....	266
2. Los procesos de valoración y cuantificación y la importancia de la distinción.....	267
2.1. Valoración y cuantificación del daño.....	267
2.2. Libre discrecionalidad del juez.....	269
2.3. Tarifación judicial indicativa.....	273
2.4. La valoración y cuantificación en la tarifación judicial.....	278
2.5. Nuevas propuestas de cuantificación.....	281
3. La teoría de los placeres compensatorios.....	287

3.1. Conceptualización y alcance de la teoría de los placeres compensatorios.....	287
3.2. La teoría de los placeres compensatorios en el Cód. Civ. y Com..	289
3.3. Aplicación de los placeres compensatorios: ¿satisfacción en concreto o en abstracto?	294
3.4. Aplicación de los placeres compensatorios: ¿la evaluación y cuantificación satisfactiva debe hacerse al momento del daño o de la sentencia?.....	296
3.5. Conclusión	299

CAPÍTULO III

CUANTIFICACIÓN DEL DAÑO MORAL POR ESCALAS

Por Martín Juárez Ferrer

1. Introducción	301
2. Métodos de cuantificación utilizados en la Argentina	302
2.1. Pura discrecionalidad judicial.....	303
2.2. Tarifación judicial indicativa	304
2.3. Placeres o satisfacciones compensatorios.....	305
3. Cuantificación general o individual	306
3.1. Debilidades de cada método.....	306
3.2. Cuantificación general e igualdad horizontal	306
3.3. Enfoque individual y <i>restitutio ad integrum</i>	307
3.4. <i>Restitutio ad integrum</i> y placeres compensatorios.....	307
3.5. Derecho de daños y <i>statu quo</i>	308
4. Cuantificación con base en escalas.....	309
4.1. Tipos indemnizatorios.....	310
4.2. Unidad de daño moral	313
4.3. Funcionamiento de las escalas cuantificatorias.....	314
4.4. Características normativamente relevantes en las escalas cuantificatorias	315
4.5. Legitimación del sistema: ¿judicial o legal?.....	317
4.6. Tipos indemnizatorios.....	318
5. Conclusiones.....	318

CAPÍTULO IV

LA OBLIGACIÓN DE VALOR Y EL RÉGIMEN DE INTERESES EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN

Por Sebastián Monjo y Julio Sánchez Torres

1. La obligación de valor.....	321
1.1. Introducción	321
1.2. La valoración y cuantificación del daño	321
1.3. La obligación de valor	324
1.3.1. La obligación de valor antes del Código Civil y Comercial..	326
1.3.2. La obligación de valor en el Código Civil y Comercial.....	327
1.4. Las aristas relevantes que presenta la indemnización de daños y perjuicios como obligación de valor	327
1.4.1. En qué momento opera la cuantificación de la obligación de valor	327
1.4.2. Qué efecto produce la cuantificación de la obligación de valor.....	328
1.4.3. Incidencia de la conducta del acreedor en la obligación de valor.....	329
1.5. El principio de congruencia y la obligación de valor.....	331
1.5.1. El principio de congruencia.....	331
1.5.2. El principio de congruencia y la obligación de valor	333
1.6. La obligación de valor y los mecanismos de cuantificación.....	335
1.6.1. Daño patrimonial emergente: reparación de un rodado....	335
1.6.2. Daño extrapatrimonial.....	337
1.7. Conclusiones.....	339
2. El régimen de intereses en el Código Civil y Comercial de la Nación .	340
2.1. Concepto	340
2.2. Caracteres	341
2.3. Clasificación	342
2.4. Los intereses en el Código Civil y Comercial de la Nación	344
2.4.1. La aplicación temporal del Código Civil y Comercial de la Nación en materia de intereses	344
2.4.2. Régimen de los intereses compensatorios	345
2.4.3. Régimen de los intereses moratorios	348
2.4.4. Régimen de los intereses punitivos.....	355

	Pág.
2.5. Los intereses en la responsabilidad civil.....	355
2.5.1. Los intereses en el daño futuro.....	356
2.5.2. Los intereses en la relación de consumo	356
2.6. Anatocismo.....	357
2.7. Facultades judiciales.....	359
3. A modo de colofón.....	362

CAPÍTULO V

OBLIGACIONES DE VALOR E INDEMNIZACIONES POR LUCRO CESANTE

Por Martín Juárez Ferrer

1. La indemnización de daños y perjuicios es una obligación de valor ..	365
2. El valor a resarcir en el lucro cesante.....	366
3. ¿Cuál es el salario actual?.....	367
4. Algunos problemas adicionales	369
5. Conclusiones.....	370
 BIBLIOGRAFÍA	 371