

Celia Weingarten - Carlos Gherzi
(Directores)

Graciela Lovece - Silvia Ippolito
(Coordinadoras)

INCUMPLIMIENTOS CONTRACTUALES

Responsabilidad empresarial
por daños a la persona y al
patrimonio

**Jurisprudencia sistematizada
por Silvia Ippólito**

NOVA TESIS
EDITORIAL JURÍDICA

ÍNDICE GENERAL

Autores	7
---------------	---

CAPÍTULO 1 — RESPONSABILIDAD DE LOS MÉDICOS DE CARTILLA DE LAS OBRAS SOCIALES Y PREPAGAS RESPECTO DE USUARIOS DEL SISTEMA DE SALUD

Carlos A. Ghersi

1. Introducción.....	9
2. Los profesionales liberales o de ejercicio privado y bajo organización empresarial.....	10
2.1. El profesional y el ejercicio en forma de empresa	11
2.2. El profesional y su ejercicio dentro de la empresa	12
3. Obligaciones esenciales	14
3.1. La obligación de brindar información conforme al receptor del servicio profesional.....	14
3.2. Obligación de prevención de riesgos	16
3.3. La seguridad como valor central para el usuario de los servicios profesionales.....	17
3.3.1. Contenido.....	18
3.3.2. Lugar de ejercicio del servicio profesional.....	18
3.3.3. Seguridad en informática cuando se utiliza en el ejercicio profesional ...	19

3.3.4. Tercerización de parte de los servicios profesionales.....	19
3.3.5. El trato digno como modelo de comportamiento del profesional.....	19
3.3.6. No realización de prácticas abusivas.....	21
3.3.7. No incorporación sorpresiva de cláusulas abusivas.....	22
4. La responsabilidad solidaria de los prestadores de servicios profesionales cuando ejercen como organización empresarial.....	24
5. La presunción a favor del usuario de servicios profesionales.....	24
6. La obligación de aportar prueba por el proveedor de servicios.....	26
7. Conclusión.....	26

**CAPÍTULO 2 — RESPONSABILIDAD DE LAS EMPRESAS
TERCERIZADAS DE LAS OBRAS SOCIALES Y PREPAGAS
EN RELACIÓN A USUARIOS DEL SISTEMA DE SALUD**

María de las Mercedes Sisterna

1. Introducción.....	29
2. El consumidor paciente: marco normativo.....	30
3. La conexidad contractual en la prestación asistencial y sus consecuencias en la atribución de responsabilidad.....	37
4. El deber de seguridad en las prestaciones de salud.....	40
5. El deber agravado de informar y el asentimiento informado en la relación médico-paciente.....	48
6. Conclusión.....	51

**CAPÍTULO 3 — RESPONSABILIDAD DE LAS EMPRESAS
INMOBILIARIAS. RETENCIÓN ABUSIVA DE SEÑAS EN
LOCACIONES Y COMPRAVENTAS**

Carlos A. Ghersi

1. Introducción.....	55
2. Las operaciones cruzadas con créditos bancarios o sociales.....	57
3. Qué son las prácticas y cláusulas abusivas.....	58
4. Las prácticas y cláusulas abusivas de las inmobiliarias.....	60

5. Reparación de los daños por la mera incorporación de cláusulas abusivas y la mera ejecución de prácticas abusivas.....	62
6. La incidencia en el trato digno.....	64
7. Conclusión.....	64

**CAPÍTULO 4 — PROCESO JUDICIAL: DESTRUCCIÓN DE PRUEBAS
DOCUMENTALES Y PÉRDIDA DE EXPEDIENTE**

Valeria Bettina Blanco

1. Introducción.....	67
2. Importancia de la prueba documental.....	69
3. Prueba documental y proceso judicial.....	75
3.1. Oportunidad de presentación.....	75
3.2. Valoración de la prueba documental.....	78
3.3. Destrucción de la prueba documental.....	80
4. Pérdida del expediente judicial.....	83
5. La incidencia de las nuevas tecnologías en el proceso judicial.....	89
6. Conclusión.....	94

**CAPÍTULO 5 — RESPONSABILIDAD DE LAS EMPRESAS
POR DELINCUENTES EN LAS ESTACIONES DE TRENES O
DE SUBTES**

María Alejandra Waller

1. Introducción.....	97
2. Acceso a las estaciones de trenes y subtes.....	98
3. Delitos en los trenes.....	99
4. La obligación de seguridad en la relación de consumo.....	102
4.1. Información.....	103
* 4.2. Reclamos.....	104
5. Legitimación activa y pasiva.....	105
6. Tipo y extensión de la responsabilidad.....	106
6.1. Eximentes de responsabilidad.....	107
7. Responsabilidad del Estado a través de organismos de seguridad.....	109

8. Trato digno por parte de las empresas de transporte a los usuarios del servicio	113
9. Derechos y obligaciones de los usuarios de transporte ferroviario y subterráneo	115
10. Conclusión	117

CAPÍTULO 6 — EL ALCANCE DE LA OBLIGACIÓN DE SEGURIDAD DEL ART. 5 LDC Y EL DEBER DE PREVENCIÓN DEL ART. 1710 CCyC

Celia Weingarten

1. Introducción	119
2. El deber de prevención y sus alcances	121
3. La subjetivación de la obligación de seguridad. Su relación con el art. 1757 del CCyC	122
4. El daño y su reparación	125
5. El principio de precaución	127
6. La función judicial y la sentencia	129
7. Conclusiones	132

CAPÍTULO 7 — RESPONSABILIDAD DE LOS LABORATORIOS POR MEDICAMENTOS POR REACCIONES ADVERSAS NO INFORMADAS EN EL PROSPECTO

Yannina Ferrari

1. Introducción	135
2. Definición de reacciones adversas	136
3. Reacción adversa vs. evento adverso	137
4. Farmacovigilancia	137
4.1. Nacimiento de la farmacovigilancia en la Argentina	137
4.2. Historia de la farmacovigilancia	140
4.3. La importancia del sector de farmacovigilancia para los laboratorios medicinales	147
5. La responsabilidad del titular de la autorización de registro	

y comercialización	150
6. Jurisprudencia	151
7. Conclusión	154

CAPÍTULO 8 — RESPONSABILIDAD DE LAS COMPAÑÍAS DE SEGUROS EN LA DILACIÓN ABUSIVA DE LOS PROCESOS JUDICIALES PARA EL ASEGURADO Y EL BENEFICIARIO

Waldo Sobrino

1. Introducción	157
2. La Dirección del Proceso	158
3. Las pautas normativas establecidas en la Ley de Seguros	159
4. Financiación del Proceso de la Compañía de Seguros	162
5. Dirección del Proceso del asegurado	163
6. Dirección del Proceso de la Compañía de Seguros	164
7. La aceptación de riesgos de la Compañía de Seguros	166
8. La responsabilidad legal de la Compañía de Seguros por la Dirección del Proceso, frente al asegurado y frente a la víctima de un siniestro	167
9. La dilación abusiva de los procesos judiciales	168
10. La depreciación de la suma asegurada	169
11. Pagos de las Compañías de Seguros en exceso de la suma asegurada	171
11.1. Ley de Seguros 17.418	171
11.2. Código Civil y Comercial	172
12. Actualización de las sumas aseguradas (teoría de la "desindexación retroactiva")	174
12.1. Indexación de la suma asegurada	174
12.2. Teoría de la desindexación retroactiva	176
13. Los intereses por sobre la suma asegurada	178
14. Failure to settle	180
15. Daños punitivos	186
16. Conclusiones	188

**CAPÍTULO 9 — RESPONSABILIDAD DE LAS EMPRESAS DE
TRANSPORTE DE PASAJEROS**

Diego Zentner

.....	191
1. Régimen legal: antecedentes	192
2. Notas salientes del contrato en el Código Civil y Comercial	193
3. Análisis de la responsabilidad del transportista por daños al pasajero.....	196
3.1. Comienzo de la responsabilidad.....	196
3.2. Atribución objetiva: el deber de seguridad.....	198
3.3. Eximentes de responsabilidad.....	201
3.3.1. Caso fortuito o fuerza mayor	201
3.3.2. Hecho de un tercero.....	202
3.3.3. Hecho del damnificado	204
3.4. Legitimación activa y pasiva	206
3.4.1. Legitimados activos	206
3.4.2. Legitimados pasivos	207
3.5. Prescripción de la acción de daños.....	209
4. Conclusión	210

**CAPÍTULO 10 — RESPONSABILIDAD POR LA PÉRDIDA
DE LA HISTORIA CLÍNICA**

Gabriela Alejandra Nucciarone

1. Introducción.....	211
2. Relación de consumo entre pacientes medicinas prepagas, obras sociales, establecimientos públicos y privados	212
3. La historia clínica: contenido y derechos personalísimos en juego	214
3.1. Contenido de la historia clínica.....	215
3.2. Titularidad de la historia clínica	218
3.3. Quién se encuentra obligado a preservar la historia clínica	220
4. ¿Qué derechos se encuentran en juego y que responsabilidad cabe frente a la pérdida de la historia clínica?	222
5. ¿Qué daños produce la pérdida o extravío de la historia clínica? Rubros económicos y extraeconómicos	224
6. Otras funciones relevantes de la historia clínica que pueden verse afectadas por el extravío	226

7. Conclusión	228
---------------------	-----

**CAPÍTULO 11 — ROBOS A COMERCIOS EN LAS INMEDIACIONES
DE ESTADIOS DEPORTIVOS POR GRUPOS DE ACTIVIDAD
PELIGROSA. RESPONSABILIDAD DE ORGANIZADORES**

Nidia Solignac

1. Introducción.....	231
2. El fenómeno de la violencia en las sociedades actuales	232
3. Las herramientas jurídicas. La responsabilidad colectiva en el CCyC. La norma del art. 1762	233
4. La normativa de espectáculos deportivos.....	238
5. El contrato de espectáculo deportivo como contrato de consumo	242
6. El deber de seguridad en el contrato de espectáculo deportivo	247
7. Los robos en las inmediaciones.....	251
8. Conclusión	253

**CAPÍTULO 12 — AUTOR ANÓNIMO EN GRUPO DE PERSONAS
CONCURRENTES A ESTADIOS DEPORTIVOS. LESIÓN A UN
USUARIO O CONSUMIDOR DEL ESPECTÁCULO**

Víctor Liberman

1. Introducción.....	255
2. La obligación de seguridad	259
2.1. La obligación de seguridad, ¿depende de la onerosidad o gratuidad del evento?	263
3. La ley del deporte es aplicable a cualquier espectáculo	264
4. La responsabilidad colectiva. La autoría anónima.....	265
5. Las circunstancias eximentes.....	266
5.1. El caso fortuito y la fuerza mayor. Los terceros.....	267
5.2. La culpa de la víctima. La asunción de riesgos.....	268
5.3. ¿Culpa o hecho de la víctima? Culpa de los padres de menores	270
5.4. Una avalancha como supuesta circunstancia eximente	272
6. Naturaleza de las acciones resarcitorias. Consecuencias	275

7. Conclusiones..... 278

CAPÍTULO 13 — OBRAS EN CONSTRUCCIÓN QUE NO CUMPLEN CON DISPOSITIVOS DE SEGURIDAD. LESIÓN A TERCEROS Y PEATONES

Graciela Lovece

1. Introducción 281

2. El principio general de seguridad 284

3. La ecuación prevención-seguridad 288

4. La ley del Consumidor, el Código Civil y Comercial el riesgo y la seguridad ... 291

5. La aplicación de los principios del consumidor en la relación contractual constructiva..... 292

 5.1. Los efectos vinculantes de la publicidad 294

 5.2. El proceso dinámico informativo 297

 5.3. Las empresas de construcción y la contratación 298

 5.4. Los sistemas de créditos al consumo..... 300

 5.5. La responsabilidad por vicios aparentes y ocultos 301

 5.6. Los vicios ruinógenos y el art. 40 de la Ley del Defensa del Consumidor ... 303

6. Las obras en construcción y los daños a terceros y peatones 305

 6.1. Daños derivados de falta de planificación urbanística 305

 6.2. Las construcciones y la seguridad 308

 6.3. Los daños extracontractuales en la normativa de fondo 309

 6.4. Las construcciones, los daños a peatones y la Ley de Defensa del Consumidor 312

7. La responsabilidad del Estado 316

8. Conclusión 318

CAPÍTULO 14 — DAÑOS PRODUCIDOS A ESTUDIANTES EN ESTABLECIMIENTOS EDUCACIONALES PRIVADOS

Malena Ribas Somar

1. Introducción..... 319

2. Evolución histórica 320

 2.1. Texto original de Vélez Sarsfield 320

2.2. Reforma del año 1997 al artículo 1117 del Código Civil..... 323

2.3. Artículo 1767 del Código Civil y Comercial..... 324

3. Daños comprendidos..... 325

4. Órbita de responsabilidad 326

 4.1. Responsabilidad extracontractual 326

 4.2. Responsabilidad contractual 327

5. Factor de atribución objetivo..... 328

 5.1. Obligación de seguridad..... 328

 5.2. Como obligación de medios o de resultado 332

 5.3. Vicio o riesgo de la cosa 335

 5.4. Responsabilidad del principal por el hecho del dependiente 336

 5.5. Actividad riesgosa..... 337

6. Factor de atribución subjetivo..... 337

7. Legitimación pasiva..... 338

8. Ámbito de aplicación espacial..... 339

9. Ámbito de aplicación temporal..... 340

10. Seguro obligatorio..... 341

11. Aplicación de la ley de defensa del consumidor 341

12. Conclusión 342

CAPÍTULO 15 — DAÑOS CAUSADOS POR NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES, PERSONAS CON CAPACIDAD RESTRINGIDA Y CON INCAPACIDAD COMO USUARIOS DEL SERVICIO EDUCACIONAL A TERCEROS

Silvina Munilla y María Adelina Navarro Lahitte Santamaría

1. Introducción..... 345

2. Niños, niñas y adolescentes..... 347

3. Personas con capacidad restringida y con incapacidad 350

4. Responsabilidad por el hecho de terceros 354

5. Supuestos especiales de responsabilidad 357

6. Conclusión 360

CAPÍTULO 16 — SALUD REPRODUCTIVA Y FUNCIÓN JURISDICCIONAL

Constanza Belén Francingues

1. Introducción.....	361
2. La función jurisdiccional.....	362
3. El rol del juez.....	364
4. Salud reproductiva y técnicas de reproducción asistida.....	366
4.1. Recepción legal de las Técnicas de Reproducción Asistida.....	368
5. ¿Es necesario recurrir a la justicia para acceder a las técnicas de reproducción asistida?.....	373
5.1. ¿Quiénes recurren a la justicia por las TRHA?.....	373
5.2. ¿Qué se reclama?.....	376
5.3. ¿A quién se reclama?.....	376
5.4. ¿Cómo se defienden las demandadas?.....	377
5.5. ¿Qué resuelve la justicia?.....	379
6. Conclusiones.....	383

CAPÍTULO 17 — RESPONSABILIDAD POR DAÑO EN LAS INFECCIONES HOSPITALARIAS DE LOS PRESTADORES PRIVADOS Y LA NECESIDAD DE UNIFICACIÓN NORMATIVA

Andrea Patricia Campbell

1. Introducción.....	389
2. Infecciones intrahospitalarias.....	393
2.1. Organización Mundial de la Salud.....	393
2.2. Argentina.....	399
3. La salud y el derecho constitucional.....	403
3.1. Concepto de salud.....	403
3.2. Derecho Constitucional a la Salud.....	403
3.3. Derecho personalísimo a la salud.....	405
4. Responsabilidad frente al daño.....	410
4.1. Breve reseña de la responsabilidad en nuestro ordenamiento.....	410
4.2. Teorías sobre la atribución subjetiva de responsabilidad.....	414
4.3. Teorías sobre la atribución objetiva de responsabilidad.....	425
4.4. La prestación médica y el Derecho del Consumidor.....	432

5. Derecho comparado.....	437
6. Conclusiones.....	439

CAPÍTULO 18 — INVESTIGACIÓN BIOMÉDICA

Andrea Gómez Bravo

1. Introducción.....	445
2. Historiografía de la investigación biomédica.....	445
3. Regulación de las investigaciones biomédicas.....	447
4. Las revoluciones terapéuticas producto de la investigación biomédica.....	451
5. Conclusiones.....	452

CAPÍTULO 19 — IMPLICANCIAS DE LA REFORMA EN MATERIA DE CONTRATOS Y DAÑOS. CONTAMINACIÓN AMBIENTAL: EMPRENDIMIENTO MINA EL VELADERO, JÁCHAL, SAN JUAN

Blanca Nieves Rodríguez

1. Introducción.....	453
2. Fundamentos. Lixiviación con cianuro.....	459
2.1. Historia del proceso de cianuración.....	460
2.2. Mina Veladero. Descripción, ubicación y acceso.....	462
2.3. Construcción del nuevo camino minero.....	462
2.4. Génesis del proyecto minero Veladero.....	464
3. Geología.....	464
4. Reservas. Plan minero.....	465
5. Método de explotación.....	466
5.1. Método de procesamiento del mineral.....	467
5.2. Costos. Infraestructura e instalaciones.....	467
5.3. Abastecimiento de energía y agua. Mano de obra.....	468
6. Impacto ambiental.....	469
6.1. Marco teórico o referencial.....	469
6.2. Factor de atribución y responsabilidad civil en el CCyC.....	476
7. Conclusiones.....	479

CAPÍTULO 20 — RELACIÓN ENTRE LOS ARTÍCULOS
1719 Y 1757 DEL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL

Luciana Benítez Moreira y Florencia Crivelli

1. Introducción	485
1.1. El artículo 1719	485
1.2. El artículo 1757	487
2. Relación entre los artículos	488
3. Amplitud vs. límites	490
4. Opinión doctrinaria	491
5. Conclusión	493

CAPÍTULO 21 — RELACIÓN ENTRE LOS ARTÍCULOS
1754 Y 1767 DEL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL

Celeste Guzmán y Micaela Vitello

1. Introducción	495
2. Responsabilidad por el hecho de los hijos	496
3. Responsabilidad de los establecimientos educativos	499
4. Relación de los artículos 1754 Y 1767 según otros autores	501
5. Conclusión	505

CAPÍTULO 22 — RELACIÓN ENTRE LOS ARTÍCULOS
1728 Y 1732 DEL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL

Pablo Bellome, Pedro Rosi y Stephanie Romero

1. Introducción	507
2. Interpretaciones doctrinarias	508
3. Conclusión	516

CAPÍTULO 23 — RESPONSABILIDAD DE LOS
PROFESIONALES LIBERALES

Daiana Dos Santos y Noelia Paola Mingrone

1. Introducción	519
2. Régimen de responsabilidad del profesional liberal. El artículo 1768 del Código Civil y Comercial	520
2.1. Factor de atribución	522
2.2. Daño causado por el vicio de la cosa	523
2.3. La actividad del profesional no está comprendida en la responsabilidad por actividades riesgosas previstas en el art. 1757	524
2.4. Factor de atribución subjetivo y el objetivo. Sus consecuencias jurídicas ..	525
3. Valoración de la conducta. Artículo 1725 CCyC	525
4. La posición de Celia Weingarten	527
4.1. Relación con la ley de defensa al consumidor	528
4.2. La responsabilidad genérica de los profesionales	529
5. Carga de la prueba	530
6. Conclusión	530

CAPÍTULO 24 — INTERPRETACIÓN DE LOS ARTÍCULOS
1757 Y 1719 DEL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL

Lucas Bonelli y Anabella Zícaro

1. Introducción	533
2. Análisis integral de ambos artículos	534
3. Relación entre los artículos. La responsabilidad objetiva	537
4. Evolución histórica y relación del tema en doctrina	538
5. Conclusión	543

JURISPRUDENCIA SISTEMATIZADA

Silvia Ippolito

1. Responsabilidad de los médicos de cartilla	547
2. Responsabilidad de las empresas inmobiliarias	553

3. Proceso judicial.....	556
3.1. Destrucción de documentos	556
3.2. Extravío de expediente judicial.....	557
4. Responsabilidad de las empresas por accionar de delincuentes en estaciones de tren o subte	560
5. Obligación de seguridad y deber de prevención.....	561
5.1. Obligación de seguridad	561
5.2. Prevención del daño	571
6. Responsabilidad de los laboratorios por medicamentos	576
7. Responsabilidad de las empresas de transportes de pasajeros	578
7.1. Generalidades.....	578
7.2. Transporte de colectivos.....	583
7.3. Transporte de ómnibus.....	593
7.4. Transporte ferroviario.....	596
7.5. Transporte de subterráneos	602
7.6. Transporte marítimo.....	603
7.7. Transporte aéreo	605
7.8. Responsabilidad por pérdida de equipaje.....	611
8. Responsabilidad por la pérdida de la historia clínica	612
9. Daños en grupos de personas concurrentes a estadios deportivos	612
10. Obras en construcción que no cumplen con dispositivos de seguridad	619
10.1. Daños al contratante	619
10.2. Daños a edificios linderos	624
10.3. Daños a transeúntes y terceros no linderos	634
10.4. Construcciones que afectan el medio ambiente.....	637
10.5. Responsabilidad del Estado	640
11. Daños producidos a estudiantes en establecimientos educacionales.....	642
12. Daños a terceros causados por niños, niñas, adolescentes y personas con capacidad restringida y con incapacidad como usuarios del servicio educacional	652
13. Salud reproductiva	654
14. Responsabilidad por daño en infecciones intrahospitalarias.....	666