

Silvia Y. Tanzi

Rubros de la cuenta indemnizatoria de los daños a las personas

Colaboradores: **Verónica D. Franceschi – Ethel Humphreys**
Marcelo A. Lencina – Juan M. Papillú – Pablo J. Torterolo

Prólogo de **Claudio M. Kiper**

2ª edición actualizada y ampliada



hammurabi

JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR

Índice general

Prólogo	9
Introducción	11

Parte Primera

EL CAPITAL POR EL DAÑO EMERGENTE EN LOS DAÑOS A LAS PERSONAS: CLASIFICACION DE LOS RUBROS INDEMNIZATORIOS

Capítulo I

INCAPACIDAD SOBREVINIENTE

§ 1. Concepto de incapacidad sobreviniente	29
§ 2. Requisitos de procedencia de la reparación	31
§ 3. Prueba de la incapacidad	32
§ 4. Apreciación judicial del monto indemnizatorio	35
Jurisprudencia	
1. Concepto de incapacidad sobreviniente	36
2. Requisitos de procedencia de la reparación	39
3. Alcance de la incapacidad	40
4. Finalidad de la compensación dineraria	49
5. Relación de causalidad	51
6. Prueba de la disminución de las aptitudes físicas	52
7. Pautas para determinar la indemnización	59
a) Procedencia	59
b) Monto de la indemnización	60
c) Incapacidad parcial	69
d) Persona que al momento de sufrir la incapacidad no trabajaba	69
e) Persona que no puede continuar trabajando	71
f) Persona que puede continuar con su trabajo	72
g) Ama de casa	74
h) Jubilado	74
i) Persona de edad avanzada	76

j) Pérdida de la visión de un ojo	76
k) Imposibilidad de realizar nuevo implante	77
l) Persona con enfermedad mental	77
m) Existencia de otros ingresos: jubilación	78
n) Lesiones simultáneas	78
ñ) Pérdida de «chance»	79
o) Lucro cesante	79
p) Daño moral	81
q) Daño estético	82
r) Gastos de tratamiento	83
s) Daño psíquico	83
t) Valor vida	84
u) Pérdida del año escolar	85
v) Lesión a la integridad física	85
w) Interpretación del art. 1086 del Código Civil	86
8. Distribución de la indemnización	86
9. Rechazo de la indemnización	87
10. Posibilidad de futuros tratamientos	89
11. Autonomía	89
12. No autonomía	89
13. Incapacidad sobreviniente y lucro cesante	90

Capítulo II

DAÑO MORAL

§ 5. Concepto de daño moral	91
§ 6. Naturaleza jurídica	93
§ 7. Legitimación activa y pasiva en la acción por daño moral	95
§ 8. Prueba del daño	99
§ 9. Fijación del monto del resarcimiento por daño moral	100
§ 10. Daño moral colectivo	101
§ 11. Daño moral en el Derecho de familia	102
a) Daño moral derivado del no reconocimiento del hijo extramatrimonial	102
b) Daño moral derivado del divorcio	103
c) Daño moral por ruptura de esponsales	104
d) Daño moral por ruptura del concubinato	104
§ 12. Daño moral y daño estético	105
Jurisprudencia	
1. Concepto de daño moral	105
2. Finalidad de la compensación patrimonial	109
3. Fundamento de la reparación del daño moral	109
4. Legitimación activa	111
5. Legitimación pasiva	123
6. Concurrencia de herederos	123
7. Prueba	124
8. Autonomía respecto del daño psíquico	131
9. Daño moral y daño biológico	133

10. Daño a la persona	133
11. Daño moral y daño estético	133
12. Liquidación	134
13. Naturaleza jurídica de la reparación por daño moral	134
14. Daño moral futuro	138
15. Daño moral colectivo	138
16. El daño moral en la órbita contractual	138
17. El daño moral en el ámbito laboral	143
18. Administración Pública	145
19. Incidencia del daño material en la determinación del monto	146
20. Pautas para la determinación de la compensación por daño moral	149
21. Demora en el cumplimiento de la obligación o en la reparación del daño	159
22. Límites a la reparación	160
23. Distribución	161
24. Transmisibilidad de la acción	161
25. Procedencia de la indemnización por daño moral	162
26. No procedencia	170
27. Supuestos especiales	170
a) Reconocimiento de hijo	170
b) Muerte del padre y marido	177
c) Divorcio	177
d) Responsabilidad civil del Estado por actos lícitos	185
e) Responsabilidad de los profesionales	186
f) Abogado. Allanamiento	187
g) Normal tolerancia entre vecinos	188
h) Accidente de tránsito	193
i) Afectación de los derechos personalísimos	196
j) El daño moral y los derechos intelectuales conexos	205
k) Privación de vacaciones	206
l) Beneficios jubilatorios	206
m) Calidad de imputado	206
n) Falso testimonio	206
ñ) Afectación de los bienes materiales sin valor afectivo	207
o) El daño moral y el Derecho aeronáutico	208
p) Casos en que no procede la indemnización por daño moral	209

Capítulo III

VALOR VIDA

§ 13. Introducción	213
§ 14. Concepto de valor vida	217
§ 15. Legitimación activa	217
§ 16. Prueba	218
§ 17. Pautas para su determinación	218
Jurisprudencia	
1. Concepto	221
2. Naturaleza jurídica	224
3. Alcance	224
4. No autonomía	229
5. Legitimación activa	229
a) De la concubina	229

b) De los hermanos	230
c) De los padres	230
6. Incidencia patrimonial como requisito de procedencia	230
7. Prueba	231
8. Presunción a favor de los hijos menores y de la viuda	232
9. Presunción a favor de los hijos mayores discapacitados	234
10. Monto: pautas para su determinación	234
11. Distribución de la indemnización entre hermanos	240
12. Resarcimiento a favor de los hijos menores de edad	240
13. Resarcimiento a favor de los hijos mayores de edad	241
14. Indemnización a favor de las amas de casa	241
15. Otros ingresos: indemnización laboral	242
16. Percepción del subsidio por fallecimiento	242
17. Percepción del seguro de vida y de la pensión	242
18. Valor vida del enfermo mental	243
19. Valor vida de los ancianos	243
20. Valor vida y lucro cesante	243
21. Rechazo de la indemnización	243

Capítulo IV

DAÑO ESTÉTICO

§ 18. Concepto de daño estético	245
§ 19. Autonomía del daño	246
§ 20. Valuación del daño estético	248

Jurisprudencia

1. Concepto de daño estético	249
2. Naturaleza jurídica del daño estético	251
3. Alcance de la reparación por daño estético	254
4. Finalidad de la indemnización	257
5. Autonomía del rubro «daño estético»	257
6. Falta de autonomía del rubro «daño estético»	260
7. Procedencia de la acción por daño estético	264
8. Improcedencia de la acción por daño estético	268
9. Ambito de aplicación	271
10. Daño estético y daño moral	271

Capítulo V

DAÑO PSICOLÓGICO

§ 21. Concepto de daño psicológico	273
§ 22. Diferencias entre el daño psicológico y los demás rubros de la cuenta indemnizatoria	276
a) El daño psicológico y el daño moral	276
b) El daño psicológico y el lucro cesante	278
c) El daño psicológico y la pérdida de «chance»	278
d) El daño psicológico y el valor vida	278
e) El daño psicológico y la lesión estética	278

§ 23. El bien jurídico protegido	279
§ 24. Legitimación activa	279
§ 25. Prueba del daño	280
§ 26. Pautas para la cuantificación del daño psíquico	281
Jurisprudencia	
1. Concepto de daño psíquico	282
2. Autonomía del rubro «daño psicológico»	285
3. Falta de autonomía del rubro «daño psicológico»	289
4. Prueba del daño psíquico	295
5. Situación personal del damnificado anterior a la ocurrencia del siniestro	296
6. Daño psicológico y gastos de tratamiento	297
7. Resarcibilidad del daño	298
8. Resarcibilidad del daño psicológico transitorio	301
9. Cuantificación del daño	301
10. Incidencia del dictamen pericial en la sentencia	301
11. Procedencia de la indemnización	302
12. Rechazo de la indemnización	303
13. Improcedencia del incremento de la indemnización	306
14. Intereses	306
15. Daño psicológico y nexo de causalidad	306
16. Terapia psicológica	307

Parte Segunda

LUCRO CESANTE Y PERDIDA DE «CHANCE» EN LOS DAÑOS A LAS PERSONAS

Capítulo VI

LUCRO CESANTE

§ 27. Concepto de lucro cesante	311
§ 28. Prueba y pautas para su valoración	312
§ 29. El lucro cesante y la incapacidad sobreviniente	313

Jurisprudencia

1. Concepto de lucro cesante	314
2. Naturaleza jurídica	316
3. Legitimación	316
4. Alcance	317
5. Período de tiempo que comprende	318
6. Lucro cesante y daño emergente	318
7. Lucro cesante e incapacidad sobreviniente	318
8. Lucro cesante y pérdida de «chance»	320
9. Daños hipotéticos	321
10. Lucro cesante futuro	321
11. Límites del resarcimiento	322
12. Determinación del monto	323
13. Prueba del lucro cesante	327
14. Procedencia de la indemnización	330
15. Casos en que no procede la indemnización por lucro cesante	332

Capítulo VII**PERDIDA DE «CHANCE»**

§ 30. Concepto de pérdida de «chance»	335
§ 31. La pérdida de «chance» y el lucro cesante	337
§ 32. Valuación del daño	338
§ 33. Diversos supuestos de pérdida de «chance»	338
a) Pérdida de «chance» matrimonial y las «chances» afectivas	338
b) Pérdida de «chance» por muerte de los hijos menores y el particular caso del <i>nasciturus</i>	339
Jurisprudencia	
1. Concepto de pérdida de «chance»	340
2. Requisitos	343
3. Alcance de la indemnización	343
4. Legitimación	347
a) De los padres	347
b) De los abuelos	348
c) De los hermanos	348
d) De la concubina	348
e) De los herederos	348
f) De los hijos	349
5. Pautas para la determinación del valor de la «chance» perdida	349
6. Prueba	351
7. Monto de la indemnización por pérdida de «chance»	351
8. Responsabilidad del abogado	352
9. Responsabilidad médica	354
10. Muerte de la persona por nacer	355
11. Muerte de hijo	355
12. Pérdida de «chance» matrimonial	362
13. Pérdida de «chance» de procrear	363
14. Muerte de madre y esposa	363
15. Beneficio jubilatorio	363
16. Procedencia de la indemnización por pérdida de «chance»	364
17. Rechazo de la indemnización por pérdida de «chance»	366
18. Pérdida de «chance» y lucro cesante	368
19. Pérdida de «chance» e incapacidad sobreviniente	370

Parte Tercera**INTERESES, COSTAS Y GASTOS****Capítulo VIII****INTERESES**

§ 34. Concepto de intereses	373
§ 35. La función de los intereses	376

§ 36. Clasificación de los intereses	377
a) Los intereses compensatorios	379
b) Los intereses moratorios	380
c) Los intereses lucrativos	382
d) Los intereses punitivos	382
e) Los intereses sancionatorios	383
§ 37. Cálculo de los intereses	383
§ 38. Anatocismo	384
§ 39. La tasa de interés aplicable	387
§ 40. Reducción de intereses	388
a) La cláusula penal	390
b) Los intereses y la lesión	391
§ 41. La fijación de intereses por el juez	393
§ 42. Evolución histórica de los intereses en la jurisprudencia	395
a) Corte Suprema de Justicia de la Nación	395
b) Fuero civil	396
c) Fuero comercial	400
d) Fuero laboral	401
§ 43. Los reclamos derivados de un hecho ilícito	402
Jurisprudencia	
1. Concepto de intereses	403
2. Finalidad de los intereses	403
3. Alcance	404
4. Orden de prelación en la fijación de los intereses	404
5. Fijación judicial	404
6. Procedencia de los intereses	405
7. Improcedencia de los intereses	406
8. Momento a partir del cual se deben los intereses	407
9. Anatocismo	408
10. Intereses moratorios	408
11. Intereses lucrativos o compensatorios	409
12. Intereses legales	409
13. Obligaciones de dar sumas de dinero	409
14. Intereses en los títulos de crédito	409
15. Falta de pago de las expensas comunes	410
16. Modificación judicial de los intereses	410
17. Tasa de interés aplicable	410

Capítulo IX**COSTAS PROCESALES**

§ 44. Generalidades	415
§ 45. Principio del vencimiento	417
§ 46. Costas en el orden causado	418
§ 47. Situaciones particulares en materia de costas	418

a) Allanamiento	418
b) Vencimiento parcial y mutuo	420
c) Pluspetitio inexcusable	421
d) Transacción o conciliación	422
e) Desistimiento	422
f) Caducidad de la instancia	422
g) Litisconsorcio	423
h) Nulidades	423
i) Prescripción	423
§ 48. Beneficio de litigar sin gastos	424
Jurisprudencia	
1. Concepto de costas procesales	424
2. Fundamento	424
3. Naturaleza jurídica	425
4. Alcance	425
5. Costas en el orden causado	426
6. Imposición de costas	427
7. Eximición de costas	428
8. No eximición de costas	428
9. Gastos que comprende	429
10. Gastos que no integran las costas	431
11. Allanamiento	431
12. Rechazo de la demanda	432
13. Rechazo de la demanda contra uno de los demandados	433
14. Rechazo parcial de la demanda	435
15. Desistimiento bilateral	439
16. Desistimiento de la acción	439
17. Citación en garantía	439
18. Pluspetición inexcusable	441
19. Honorarios del abogado	441
20. Honorarios de peritos y consultores técnicos	444
21. Beneficio de litigar sin gastos	446
22. Transacción o conciliación	449
23. Medidas preliminares anticipadas	449
24. Caducidad de la instancia	450
25. Silencio acerca de las costas	450
26. Incidentes	451
27. Acuerdo sobre costas	452
28. Medidas instructorias	453
29. Juicio de escrituración	453
30. Ejecución de sentencias	453
31. Recurso sobre imposición de costas	453
32. Razón suficiente para litigar	453

Capítulo X**GASTOS REALIZADOS. GASTOS FUTUROS**

§ 49. Nociones generales	459
§ 50. Casos especiales	460

a) Terapia psicológica	460
b) Gastos médicos y de farmacia	460
c) Gastos de tratamiento odontológico	461
d) Gastos por sesiones kinesiológicas	461
e) Sueldo de servicio doméstico o de enfermería	461
f) Gastos por reposición de vestimenta	461
g) Gastos de traslado	462
h) Gastos de sepelio	462
i) Gastos terapéuticos futuros	462
Jurisprudencia	
1. Gastos médicos y farmacéuticos	463
2. Gastos médicos y de traslado	469
3. Costos de cirugía	469
4. Gastos de tratamiento psicológico	470
5. Gastos por personal doméstico	473
6. Gastos de sepelio	474
7. Reposición de vestimenta	476
8. Intervención quirúrgica	476
9. Gastos de curación y convalecencia	476
10. Gastos de tratamientos futuros	476

Bibliografía general

477