

## ÍNDICE GENERAL

<b>AGRADECIMIENTOS</b> .....	9
<b>PALABRAS PREVIAS</b> .....	11
<b>ABREVIATURAS</b> .....	33

### PRIMERA PARTE

## PREVENCIÓN DEL DAÑO

### CAPÍTULO I

#### **FUNCIÓN PREVENTIVA DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL**

§ 1. Introducción .....	39
§ 2. Finalidad .....	41
§ 3. Recepción normativa .....	41
§ 4. Validación por la Corte Suprema .....	44
§ 5. Metodología .....	44
§ 6. Prelación normativa y disponibilidad contractual .....	47
§ 7. Objetivo de la prevención .....	48
§ 8. Medidas razonables .....	48
§ 9. Incumplimiento del deber de prevención .....	49

### CAPÍTULO II

#### **ACCIÓN PREVENTIVA**

§ 10. Toda persona debe prevenir .....	53
§ 11. Valoración del daño a prevenir .....	54

§ 12. Buena fe .....	55
§ 13. Pautas .....	55
§ 14. Derecho al reembolso .....	56
§ 15. Reembolso <i>versus</i> prevención .....	56
§ 16. Previsibilidad y amenaza de daño .....	58
§ 17. Antijuridicidad .....	59
§ 18. Factor de atribución .....	61
§ 19. Aspectos sustanciales y procesales .....	62
§ 20. Legitimación activa .....	64
§ 21. Legitimación pasiva .....	65
§ 22. Sentencia .....	65
§ 23. Principio de precaución .....	67

## SEGUNDA PARTE

### **ANTI JURIDICIDAD**

#### CAPÍTULO III

#### **ANTI JURIDICIDAD**

§ 24. Introducción .....	71
§ 25. Enfoque constitucional .....	74
§ 26. Noción general .....	76
§ 27. Antijuridicidad subjetiva .....	77
§ 28. La dilución de la antijuridicidad .....	79
§ 29. Consistencia y vigencia de la antijuridicidad .....	80
§ 30. Funciones de la antijuridicidad .....	82
§ 31. Tipos de antijuridicidad .....	84
§ 32. La antijuridicidad como el deber de no dañar a otro .....	86
§ 33. Dependencia funcional de la antijuridicidad al daño .....	88
§ 34. Antijuridicidad civil y penal .....	89
§ 35. Antijuridicidad en la acción preventiva .....	90
§ 36. Acción imputable .....	93
§ 37. Conductas omisivas .....	95
§ 38. Prueba de la antijuridicidad .....	96
§ 39. Responsabilidad internacional .....	97
§ 40. Antijuridicidad y recursos extraordinarios .....	97
§ 41. Recurso de casación .....	98

#### CAPÍTULO IV

#### **CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN**

§ 42. Introducción .....	101
§ 43. Metodología .....	101
§ 44. Concepto .....	102

§ 45. Taxativas .....	103
§ 46. Legítima defensa .....	104
§ 47. Estado de necesidad .....	107
§ 48. Materia contractual .....	109

## CAPÍTULO V

**ASUNCIÓN DE RIESGO**

§ 49. Introducción .....	111
§ 50. Concepto .....	112
§ 51. Autonomía .....	113
§ 52. Terminología .....	115
§ 53. Análisis económico del derecho .....	115
§ 54. Alcances .....	116
§ 55. Requisitos .....	118
§ 56. Exposición al riesgo .....	119
§ 57. Voluntariedad .....	120
§ 58. Situación de peligro .....	122
§ 59. Relación con el factor objetivo de atribución .....	123
§ 60. Interrupción del nexo causal .....	124
§ 61. Conocimiento .....	125
§ 62. Marco probatorio .....	127
§ 63. Principio de precaución .....	128
§ 64. Seguro .....	128
§ 65. Acto de abnegación .....	129
a) Alcances .....	129
b) Recaudos .....	129
c) Inevitabilidad de los perjuicios .....	129
d) Origen del peligro .....	130
e) Necesario .....	130
f) Alcances del riesgo .....	130
g) Riesgo putativo .....	131
h) Indemnización .....	131
i) Beneficiario del acto de abnegación .....	131
j) Pautas procesales .....	132
§ 66. Consentimiento del damnificado .....	132
a) Noción general .....	132
b) Bienes disponibles .....	133
c) Legitimación .....	134
d) Consentimiento libre .....	134
e) Oportunidad .....	134
f) Suficiencia .....	134
g) Revocación .....	134
h) No debe ser abusivo .....	134
i) Derecho personalísimo .....	135
§ 67. Cláusulas limitativas de responsabilidad .....	135

TERCERA PARTE  
**NEXO DE CAUSALIDAD**

## CAPÍTULO VI

**ASPECTOS GENERALES  
DE LA CAUSALIDAD**

§ 68. Introducción .....	141
§ 69. Noción general .....	143
§ 70. Causalidad adecuada .....	144
a) Pautas generales .....	144
b) Curso ordinario de las cosas .....	146
c) El sistema del Código Civil y Comercial .....	148
d) Flexibilidad .....	149
§ 71. Factor subjetivo .....	150
§ 72. Responsabilidad objetiva .....	152
§ 73. Antijuridicidad .....	153
§ 74. La omisión en la causalidad .....	153
§ 75. Pluralidad de causas .....	156
§ 76. Limitaciones causales del resarcimiento .....	157
§ 77. Consecuencias inmediatas .....	159
§ 78. Consecuencias mediatas previsibles .....	160
§ 79. Consecuencias casuales .....	162
§ 80. Previsibilidad contractual .....	162
§ 81. Dolo y previsibilidad .....	164
§ 82. Análisis económico del derecho .....	166

## CAPÍTULO VII

**INTERRUPCIÓN DEL NEXO  
DE CAUSALIDAD**

§ 83. Nociones generales .....	169
§ 84. Hecho de la víctima .....	170
a) Incidencia causal .....	170
b) Deber de mitigación .....	172
c) Distribución del daño .....	172
§ 85. Tercero por el que no se debe responder .....	173
a) Nexo casual .....	173
b) Tercero .....	174
c) Alcances .....	174
d) Pautas del caso fortuito .....	175
e) Distribución .....	176
§ 86. Caso fortuito .....	176

§ 87. Prueba .....	179
a) Regla general .....	179
b) Aspectos procesales .....	180
c) Acreditación del eximente .....	182
d) Cargas probatorias dinámicas .....	183
e) Presunciones .....	184
§ 88. Valoración del juez .....	185

CUARTA PARTE

**FACTORES SUBJETIVOS DE ATRIBUCIÓN**

CAPÍTULO VIII

**CULPA**

§ 89. Introducción .....	191
§ 90. Nociones generales .....	193
§ 91. Unidad del concepto .....	195
§ 92. Graduación de la culpa .....	197
§ 93. Gravedad de la culpa .....	197
§ 94. Asimilación al dolo .....	199
§ 95. Naturaleza civil y penal .....	200
§ 96. Valoración de la culpa .....	202
a) Esquema intelectual del razonamiento .....	202
b) Valoración <i>in concreto</i> .....	203
§ 97. Mayor deber de diligencia .....	205
§ 98. Conocimientos técnicos .....	207
§ 99. Análisis económico del derecho .....	208
§ 100. La fórmula de Learned Hand .....	210
§ 101. Culpa y relación de causalidad .....	211
§ 102. Culpa y antijuridicidad .....	212
§ 103. Obligación de medios y resultado .....	213
§ 104. Prueba de la culpa .....	215
§ 105. Cargas probatorias dinámicas .....	216
§ 106. Dispensa de la culpa .....	219
§ 107. Culpa de la víctima .....	221
— Asunción del riesgo .....	223
§ 108. Culpa en acción preventiva .....	224
§ 109. Derecho internacional privado .....	225
a) Principios generales .....	225
b) Víctima y agente con domicilio en el mismo país .....	226
c) Competencia internacional .....	226
d) Tratados internacionales .....	227

## CAPÍTULO IX

**DOLO**

§ 110. Introducción .....	229
§ 111. Base unitaria .....	230
§ 112. Intencionalidad .....	234
§ 113. Concepto a los fines resarcitorios .....	235
§ 114. Motivación .....	237
§ 115. Flexibilización del concepto: dolo eventual .....	238
§ 116. Dolo eventual <i>versus</i> culpa grave .....	240
§ 117. Dolo directo e indirecto .....	242
§ 118. Relevancia .....	243
§ 119. Dolo recíproco .....	243
§ 120. Gravedad de la intencionalidad .....	245
§ 121. Consecuencias del dolo .....	247
§ 122. Reparación contractual .....	249
§ 123. Dolo y antijuridicidad .....	251
§ 124. Análisis económico del derecho .....	253
§ 125. Prueba del dolo .....	255
§ 126. Marco probatorio residual .....	258
§ 127. Daños punitivos .....	259
§ 128. Real malicia .....	260
§ 129. Responsabilidad concursal .....	262

## QUINTA PARTE

**FACTORES OBJETIVOS DE ATRIBUCIÓN**

## CAPÍTULO X

**RESPONSABILIDAD OBJETIVA**

§ 130. Introducción .....	267
§ 131. Regulación expresa .....	268
§ 132. Presunción de culpa .....	269
§ 133. Justificación .....	270
a) Enfoque correctivo .....	271
b) Enfoque económico .....	272
§ 134. Relación de causalidad .....	273
§ 135. Eximente de responsabilidad .....	275
§ 136. Responsabilidad objetiva y antijuridicidad .....	276

## CAPÍTULO XI

**RIESGO**

§ 137. Riesgo o vicio .....	279
-----------------------------	-----

§ 138. Marcos normativos .....	280
§ 139. Incidencia del vicio .....	281
§ 140. Intervención de la cosa riesgosa .....	281
§ 141. Probabilidad de daño .....	282
§ 142. Alcances sustanciales .....	282
§ 143. Accidentes de tránsito en el derecho comparado .....	284
§ 144. Vicio .....	286
§ 145. Actividad riesgosa .....	286
a) Amplitud razonable del concepto .....	287
b) Precisiones .....	288
c) Análisis de probabilidad .....	289
d) Elementos para determinar la peligrosidad .....	290
§ 146. Responsables .....	292
§ 147. Dueño .....	292
a) Alcances .....	292
b) Vehículos .....	293
§ 148. Cosa mueble no registrable .....	294
§ 149. Guardián .....	294
— Límites difusos .....	295
§ 150. Condiciones de la guarda .....	297
§ 151. Ejercicio conjunto de la guarda .....	298
§ 152. Provecho .....	299
§ 153. Acciones de repetición .....	299
§ 154. Beneficio de la actividad riesgosa .....	301
§ 155. Profesión liberal .....	302
§ 156. Eximición de responsabilidad .....	303
a) Utilización contra la voluntad .....	303
b) Supuestos .....	304
c) Leyes especiales .....	304

CAPÍTULO XII

**GARANTÍA, EQUIDAD  
Y OTRAS NOCIONES**

§ 157. Garantía .....	305
§ 158. Equidad y actos involuntarios .....	305
a) Noción flexible .....	306
b) Configuración de presupuestos .....	307
c) Conductas omisivas .....	308
d) Responsabilidad contractual .....	308
§ 159. Atenuación de la responsabilidad .....	308
a) Alcances .....	308
b) Valoración .....	309

c) Enfoque patrimonial .....	309
d) Atenuación del daño por conducta involuntaria .....	310
e) Materialización práctica .....	310
§ 160. Riesgos agravados .....	310
a) Daños nucleares .....	310
b) Residuos peligrosos .....	313
§ 161. Consumidores .....	313
a) Cadena de distribución .....	313
b) Matices probatorios .....	314

## SEXTA PARTE

**DAÑO RESARCIBLE**

## CAPÍTULO XIII

**DAÑO RESARCIBLE**

§ 162. Introducción .....	319
§ 163. Alcances del daño .....	321
§ 164. Condiciones .....	323
§ 165. Certidumbre .....	324
§ 166. Daño futuro .....	325
§ 167. Intereses colectivos .....	326
§ 168. Micro-daños .....	327
§ 169. Personalidad .....	328
§ 170. Terceros y daños indirectos .....	329
§ 171. Cesión de la acción indemnizatoria .....	330
§ 172. Subsistencia .....	331
§ 173. Daño injustificado .....	332
§ 174. Reparación plena .....	333
§ 175. Tipología del daño .....	335
§ 176. Daño patrimonial .....	335
§ 177. Daño emergente .....	336
§ 178. Lucro cesante .....	337
§ 179. Daño emergente futuro .....	338
§ 180. Pérdida de chance .....	340
§ 181. Daños derivados de incapacidades .....	342
§ 182. Daño extrapatrimonial .....	343
§ 183. Matriz binaria .....	345
§ 184. Inembargabilidad del daño extrapatrimonial .....	346
§ 185. Daño extrapatrimonial en personas jurídicas .....	346
§ 186. Entidades sin fines de lucro .....	348
§ 187. Prueba del daño extrapatrimonial .....	350



§ 188. Legitimados .....	351
§ 189. Satisfacciones sustitutivas .....	352
§ 190. Daño contractual y daño extracontractual .....	354
§ 191. Daño común y daño propio .....	354
§ 192. Daño instantáneo y daño continuado .....	355
§ 193. Reparación plena en las tratativas precontractuales .....	356

## SÉPTIMA PARTE

**RESPONSABILIDAD INDIRECTA**

## CAPÍTULO XIV

**RESPONSABILIDAD POR HECHO AJENO**

§ 194. Introducción .....	361
§ 195. Responsabilidad por hechos propios .....	362
§ 196. Actos involuntarios .....	362
§ 197. Pluralidad de responsables .....	363
§ 198. Responsabilidad indirecta .....	364

## CAPÍTULO XV

**RESPONSABILIDAD POR DEPENDIENTE**

§ 199. Responsabilidad del principal por el hecho del dependiente .....	367
§ 200. Factor de atribución .....	368
§ 201. Fundamentos .....	369
§ 202. Condiciones de procedencia de la responsabilidad del principal .....	370
§ 203. Relación de dependencia .....	370
§ 204. Es más amplia que la dependencia laboral .....	371
§ 205. Incluye contratos civiles .....	373
§ 206. Condiciones jurídicas .....	374
§ 207. Flexibilidad .....	374
§ 208. Control, instrucciones y supervisión .....	375
§ 209. Interés del principal .....	376
§ 210. Debe ser legítima .....	377
§ 211. Sub-dependiente .....	377
§ 212. Pluralidad subjetiva .....	378
§ 213. Dependencia aparente .....	378
§ 214. Funciones encomendadas .....	378
§ 215. Límites .....	380
§ 216. Causación de daño injusto a la víctima .....	382
§ 217. Identificación del dependiente .....	383
§ 218. Discernimiento del dependiente .....	383

§ 219. Persona jurídica .....	384
§ 220. Responsabilidad concurrente .....	385

## CAPÍTULO XVI

**HECHO DE LOS HIJOS**

§ 221. Responsabilidad de los padres por los hechos de sus hijos .....	387
§ 222. Fundamento .....	389
§ 223. Condiciones de procedencia .....	391
§ 224. Existencia de un daño .....	391
§ 225. Menor de edad .....	393
§ 226. Responsabilidad parental .....	394
a) Titularidad .....	394
b) Tiempos .....	395
c) Privación .....	395
d) Suspensión .....	396
e) Consecuencias jurídicas .....	396
§ 227. Convivencia .....	398
§ 228. Vigilancia de otra persona .....	399
§ 229. Delegación paterna .....	400
§ 230. Otros aspectos de la responsabilidad .....	401
§ 231. Cumplimiento de profesión u obligaciones contractuales .....	402
§ 232. Responsabilidad de ambos padres .....	403
§ 233. Progenitor afín .....	403
§ 234. Responsabilidad concurrente .....	403
§ 235. Otras personas encargadas .....	404

## OCTAVA PARTE

**FUNCIÓN SANCIONATORIA**

## CAPÍTULO XVII

**DAÑOS PUNITIVOS**

§ 236. Daños punitivos .....	407
§ 237. Finalidades del instituto .....	408
a) Finalidad sancionatoria .....	408
b) Sentido preventivo .....	408
c) Evitar el enriquecimiento ilegítimo .....	409
d) Otros objetivos .....	410
§ 238. Valoración de las circunstancias .....	410
a) Enunciación .....	410

b) Vinculación entre las distintas pautas valorativas .....	410
c) La reforma del consumidor .....	411
§ 239. Cuantificación .....	412

## CAPÍTULO XVIII

**PARTICULARIDADES EN MATERIA  
DE CONSUMO**

§ 240. Introducción .....	415
§ 241. Algunas inconsistencias del régimen legal .....	416
§ 242. Autonomía o accesoriadad de la indemnización punitiva .....	417
§ 243. Intereses sobre montos mandados a pagar en concepto de daños punitivos .....	420
§ 244. Empresa como legitimada activa para reclamar daños punitivos .....	421
§ 245. Contabilización del daño punitivo .....	422
§ 246. La solidaridad y los daños punitivos .....	422
§ 247. Responsabilidad de directores societarios .....	423
§ 248. Prescripción de daños punitivos .....	424
§ 249. ¿Son asegurable los daños punitivos? .....	425
§ 250. Aspectos concursales .....	426
a) Desapoderamiento de los daños punitivos .....	426
b) Pérdida de legitimación procesal .....	427
c) Inicio de la acción punitiva por el síndico .....	428
d) Verificación de la indemnización punitiva .....	428
e) Prescripción concursal .....	429
§ 251. El daño punitivo en la Ley de Impuesto a las Ganancias .....	429
a) Marco normativo .....	429
b) Implicancias tributarias de los montos percibidos en concepto de daños punitivos .....	430
§ 252. Aspectos procesales .....	431
a) Necesidad de petición de parte .....	431
b) Cuantificación del monto pretendido por el demandante .....	431
c) Medidas cautelares en daños punitivos .....	433
1. Factibilidad procesal .....	434
2. Interrogantes prácticos .....	434
3. Contracautela .....	435
4. Los perjuicios ocasionados por medidas cautelares ilegítimas .....	436
5. Medida cautelar y abuso del derecho .....	436
d) Litispendencia .....	437
e) Cosa juzgada .....	437
f) Acumulación procesal .....	438
g) Cómputo indemnizatorio .....	438
§ 253. El reclamo del daño punitivo en procesos colectivos .....	439
a) Bases normativas .....	439

b) Procedencia de la indemnización punitiva en procesos colectivos y destino de la multa .....	439
c) La cuestión en la <i>class action</i> .....	440
d) Principios procesales .....	441
§ 254. Transacción o renuncia del daño punitivo .....	442

## CAPÍTULO XIX

## DAÑOS PUNITIVOS EN EL RÉGIMEN COMPETITIVO

§ 255. Introducción .....	445
§ 256. Interés económico general .....	447
§ 257. Presunción de afectación al interés económico general .....	449
§ 258. Marco normativo relevante .....	451
§ 259. Pautas de regulación en el régimen competitivo .....	452
— Vacíos legales .....	452
§ 260. Fundamentos de su incorporación .....	453
§ 261. Es una acción autónoma .....	456
§ 262. No es necesaria sanción competitiva .....	457
§ 263. Prescripción .....	459
§ 264. Juez competente .....	460
§ 265. Solidaridad .....	460
§ 266. Programa de clemencia .....	461
§ 267. Responsabilidad de administradores societarios .....	464

## NOVENA PARTE

## RESPONSABILIDADES PROFESIONALES

## CAPÍTULO XX

### RESPONSABILIDAD PROFESIONAL

§ 268. Introducción .....	469
§ 269. Delimitación del concepto de profesional liberal .....	470
§ 270. Inaplicabilidad por regla de la Ley de Defensa del Consumidor .....	471
§ 271. La responsabilidad profesional en el Código Civil y Comercial .....	473
§ 272. Antijuridicidad .....	473
— La confianza y la información en la antijuridicidad .....	474
§ 273. El factor de atribución y la llamada culpa profesional .....	475
a) Obligaciones de medios y de resultado .....	477
b) La carga de la prueba de la culpa profesional .....	478

§ 274. Causalidad y daño resarcible .....	479
§ 275. La mala praxis médica .....	479
a) Aspectos específicos de la mala praxis médica relativos a los presupuestos ..	480
b) La historia clínica .....	486
c) La prueba pericial en la mala praxis .....	487
d) Establecimientos asistenciales .....	488
§ 276. La responsabilidad profesional de los abogados .....	488
§ 277. La responsabilidad del ingeniero y arquitecto .....	490
§ 278. Otras profesiones liberales .....	491

CAPÍTULO XXI

**RESPONSABILIDAD  
DE ADMINISTRADORES SOCIETARIOS**

§ 279. Introducción .....	493
§ 280. Marco normativo .....	494
§ 281. Una perspectiva axiológica .....	495
a) Las dos ópticas .....	496
b) La responsabilidad de los directores .....	498
§ 282. Los supuestos del art. 274 de la LGS .....	499
a) Enunciación de los supuestos .....	499
b) Primer supuesto .....	500
c) Segundo supuesto .....	501
1. Carácter redundante .....	501
2. Alcance de la distinción .....	502
d) Tercer supuesto .....	503
1. Un cambio de presupuesto de la responsabilidad .....	503
2. La culpa “grave” del art. 274 de la LGS .....	504
e) El daño .....	505
§ 283. Responsabilidad ilimitada y solidaria .....	505
a) Alcance de la responsabilidad .....	505
b) Posibilidad de alterar el régimen estatutariamente .....	506
§ 284. Excepciones al régimen general de responsabilidad .....	507
a) La imputación “personal” de responsabilidad .....	507
b) Otras excepciones: la exención .....	508
1. Exigencia de protesta del director “ignorante” .....	508
2. Ausencia de conocimiento “fundada” .....	509
3. Procedimiento de exención .....	509
4. Deber de anotar al síndico cuando no ha sido previsto estatutariamente ..	510
5. Oportunidad de la noticia .....	511
c) Extinción de la responsabilidad .....	511
1. Diferencia entre “extinción” y “exención” .....	511
2. El art. 275 de la LGS y su proyección .....	513

3. Aprobación de la gestión .....	514
4. Renuncia .....	515
5. Transacción .....	516
6. Obstáculos para la extinción .....	516
§ 285. Proyecto de reforma parcial al régimen de la sociedad anónima .....	517
a) El texto del proyecto .....	517
b) Breves reflexiones .....	518
1. Deber del fiduciario .....	518
2. El interés social .....	518

## CAPÍTULO XXII

## RESPONSABILIDAD DE ACCIONISTAS POR DECISIONES ASAMBLEARIAS NULAS

§ 286. Introducción .....	521
§ 287. La norma implicada .....	521
§ 288. Legitimación pasiva .....	522
a) Panorama general .....	522
b) Los “abstenidos” .....	523
c) ¿Cuándo los abstenidos deben responder? .....	524
d) Otras situaciones especiales: usufructo, prenda y fideicomiso .....	525
1. Planteo del tema .....	525
2. Nuestra opinión .....	526
§ 289. Responsabilidad de los directores, síndicos e integrantes del consejo de vigilancia .....	527
a) Introito .....	527
b) Responsabilidad por falta de impugnación de la resolución viciada .....	528
c) Su relación con la responsabilidad de los accionistas .....	529
§ 290. Responsabilidad ilimitada y solidaria .....	530
— Supresión o limitación estatutaria .....	530
§ 291. Naturaleza de la responsabilidad .....	531
§ 292. ¿Es necesario el factor “subjetivo” de atribución? .....	532
§ 293. Extensión del resarcimiento .....	533
§ 294. Legitimado activo .....	533
a) Tipo de acción .....	533
b) Régimen aplicable .....	534
c) ¿Y los terceros? .....	535
§ 295. Revocación del acuerdo asambleario .....	536
a) Acción de impugnación .....	536
b) Acción de responsabilidad .....	536
§ 296. Una alternativa procesal .....	537

CAPÍTULO XXIII

**RESPONSABILIDAD DE TERCEROS EN LA QUIEBRA**

I. PRIMERA PARTE:

*EL SISTEMA DE RESPONSABILIDAD*

§ 297. Introducción .....	539
§ 298. Los supuestos de responsabilidad en la quiebra .....	540
a) El antecedente legislativo de la ley 19.551 .....	540
b) El actual esquema normativo en la ley 24.522 .....	542
§ 299. Los dos tipos contemplados en el art. 173 de la LCQ .....	543
a) Dos tipos de conductas: una, productora de la insolvencia, y otra tendiente a la disminución del activo o exageración del pasivo .....	543
1. Descripción de las conductas .....	543
2. Sentido de la norma .....	545
3. Diferencia con la acción societaria .....	545
b) La legitimación pasiva: responsabilidad de representantes .....	546
§ 300. Responsabilidad de terceros .....	547
§ 301. Factor de atribución: el dolo .....	548
a) Modificación del factor de atribución .....	548
b) Dolo .....	549
c) Propuestas de reforma .....	550
§ 302. La reparación del daño .....	550
a) Criterios de cuantificación .....	550
b) Nuestra opinión .....	551
§ 303. Plazo de retroacción .....	552

II. SEGUNDA PARTE:

*ASPECTOS PROCESALES*

§ 304. Competencia concursal .....	553
§ 305. Legitimación activa .....	554
a) Autorización previa .....	554
b) Exención de gastos y tributos. La situación del acreedor .....	556
c) La inconstitucionalidad de la norma que niega el beneficio de litigar sin gastos al acreedor .....	557
1. Una distinción necesaria .....	557
2. Innovación legislativa .....	558
3. Beneficio de litigar sin gastos .....	558
§ 306. Procedimiento y régimen de prueba .....	561
§ 307. Medidas cautelares .....	562
a) Consideraciones generales .....	562
b) La cautelar bajo la responsabilidad del concurso .....	563

§ 308. Perención de la instancia .....	567
§ 309. Cese de la acción por conclusión de la quiebra .....	567

## DÉCIMA PARTE

**ABUSO DE POSICIÓN DOMINANTE**

## CAPÍTULO XXIV

**ABUSO DE POSICIÓN DOMINANTE  
EN DERECHO PRIVADO**

§ 310. Introducción .....	571
§ 311. Marco normativo general en el Código Civil y Comercial .....	573
§ 312. Normas "competitivas" argentinas .....	574
§ 313. La posición dominante en los tratados comunitarios .....	575
§ 314. Derecho español .....	577
§ 315. Derecho italiano .....	578
§ 316. Derecho estadounidense .....	581
§ 317. Derecho brasileiro .....	584
§ 318. Derecho uruguayo .....	585
§ 319. Tendencias en derecho comparado .....	586
§ 320. Noción de posición dominante en el derecho competitivo argentino .....	589
§ 321. Mercado relevante .....	593
§ 322. Conformación del mercado .....	593
§ 323. Posición de dominio .....	594
a) Único oferente o demandante .....	595
b) Ausencia de competencia sustancial .....	595
c) Determinación de la viabilidad de un competidor .....	596
1. Formas de integración .....	596
2. Perjuicio .....	597
3. Decisión de la suerte de los restantes competidores .....	598
§ 324. La posición dominante en el derecho privado .....	598
§ 325. Interés económico general .....	599
a) Alcances económicos .....	599
b) En el derecho privado no se requiere afectación .....	600
§ 326. Justificación .....	601
a) Autonomía de la voluntad .....	601
b) Tutela del débil contractual .....	602
§ 327. Naturaleza jurídica .....	603
a) Remisión .....	603
b) Abuso de derecho .....	604
§ 328. Ámbito de aplicación .....	605
a) Vocación general .....	605
b) Régimen general del derecho de consumo .....	606



c) Relaciones jurídicas no integradas con consumidores .....	607
d) Profesionales .....	607
e) Contratos por adhesión a cláusulas predispuestas .....	608
f) Puede no existir "adhesión" o "consumo" (e igualmente haber abuso) .....	609
§ 329. Contratos conexos .....	609
§ 330. Específica abusividad dominante en cláusulas contractuales de consumo .....	613
a) Amplitud normativa .....	613
b) Imposición abusiva de la cláusula .....	615
c) Posibilidades interpretativas .....	616
d) Efectos .....	616
e) Valoración integrada .....	617
§ 331. Antecedentes jurisprudenciales .....	618
a) "Cilam S.A. c. Ika Renault S.A." .....	619
1. Hechos .....	619
2. Decisión judicial .....	619
b) "To Talk S.A. c. Miniphone S.A." .....	621
1. Plataforma fáctica .....	621
2. Sentencia de primera instancia .....	622
3. Fallo de Cámara .....	623
c) "Tommasi Automotores S.A. c. CIADEA S.A. y otro" .....	623
1. Detalle de los hechos .....	623
2. Núcleo de la decisión .....	624
d) "Nova Parma Corporation c. 3M Argentina S.A. y otros" .....	626
1. Los hechos .....	626
2. La decisión del tribunal sobre el "abuso de posición dominante" .....	628
§ 332. Consolidación jurisprudencial del abuso de posición dominante .....	631
§ 333. Caracterización de la posición de dominio .....	633
a) Diferencia con la noción competitiva .....	633
b) Esencia conceptual .....	634
c) Variantes temporales .....	635
d) Tratativas preliminares .....	635
e) Constitución, ejecución o extinción .....	636
f) Permanencia .....	637
g) Influencia determinante de la conducta abusiva en las consecuencias .....	637
h) No se presume .....	637
§ 334. Equilibrio del negocio .....	638
§ 335. Subjetividad .....	639
§ 336. Ductilidad .....	641
§ 337. Lesión .....	641
§ 338. Renuncia contractual .....	642
§ 339. Aplicación subsidiaria .....	644
§ 340. Efectos de la declaración .....	644
§ 341. Responsabilidad civil .....	645
a) Presupuestos .....	645

b) Nexo de causalidad .....	646
c) Cuantificación de los daños .....	648
§ 342. Tutela preventiva .....	649
§ 343. Daños punitivos .....	651
§ 344. Ineficacia .....	652
§ 345. Variantes de la decisión .....	653
§ 346. Acción o excepción .....	654
§ 347. Pedido de parte .....	655
§ 348. Prescripción .....	656
§ 349. Posición dominante conjunta .....	657
§ 350. Influencia de las sanciones administrativas .....	658
§ 351. Abuso de posición dominante en el derecho societario y concursal .....	659
a) Noción de control .....	660
b) Clases de control .....	661
c) Recepción normativa del control .....	664
d) Conclusiones sobre esta forma de abuso .....	666

## DÉCIMO PRIMERA PARTE

### ASPECTOS PROCESALES

#### CAPÍTULO XXV

#### **EL PROCESO DE DAÑOS**

§ 352. Introducción .....	669
§ 353. Competencia .....	670
a) La competencia federal .....	672
1. La competencia federal en razón de las personas. Breve reseña de la jurisprudencia de la Corte Suprema .....	676
2. La competencia federal en razón del territorio. Breve reseña de la jurisprudencia de la Corte Suprema .....	677
b) La jurisdicción ordinaria y la competencia territorial .....	678
c) La citación del asegurador (art. 118, ley 17.418) y la competencia territorial .....	681
1. Los argumentos a favor de la posición amplia .....	681
2. Los argumentos a favor de la posición restrictiva (mayoritaria) .....	682
c) Nuestra opinión .....	685
§ 354. La pretensión resarcitoria .....	685
— La cuestión relativa a la denominación de los daños .....	687
— Al juez no lo atan las calificaciones jurídicas empleadas por el actor .....	688
§ 355. Legitimación .....	689
a) Legitimación activa .....	690
1. Daño patrimonial .....	691
2. Daño extrapatrimonial o moral .....	692
3. Daños a la cosas .....	693

<b>ÍNDICE GENERAL</b>	<b>31</b>
b) Legitimación pasiva .....	694
§ 356. Cuantificación .....	696
a) La labor de cuantificación y su importancia .....	696
b) La cuantificación judicial de los daños a través de fórmulas matemáticas .....	699
c) La fórmula matemática comúnmente utilizada en los procesos judiciales. Su versión abreviada .....	701
d) Las críticas a la fórmula "Marshall" .....	706
e) La prueba del <i>quantum</i> indemnizatorio .....	707
1. Un criterio (al menos) controvertido .....	708
2. La postura de la Corte Suprema respecto a la prueba del <i>quantum</i> .....	710
§ 357. Cargas probatorias dinámicas .....	710
— El análisis de la regulación legal de las cargas probatorias dinámicas .....	713
§ 358. Presentencialidad penal .....	715
§ 359. Sentencia de daños .....	718
 <b>BIBLIOGRAFÍA GENERAL</b> .....	 <b>721</b>