

LLCABA 2010 (diciembre), 630, con nota de Tomás I. González Pondal, AR/JUR/37327/2010.

Si bien toda internación en un establecimiento asistencial conlleva la posibilidad de contraer una infección intrahospitalaria, de modo que la obligación del establecimiento de evitar una infección de tal naturaleza es considerada como una obligación de medios, no resultando razonable exigir a los hospitales y/o sanatorios que garanticen que ésta no se producirá o, que en su caso, las consecuencias sean las mínimas, el establecimiento, para evitar asumir responsabilidad, carga con la prueba de que hizo todo lo razonablemente posible para evitar el acaecimiento de la infección —en el caso, se hizo lugar a la acción de daños y perjuicios entablada por un paciente— y, en su caso, morigerar sus consecuencias. — CCont. Adm. Tucumán, sala II, Valdez, Manuel Oscar c. SI.PRO.SA, 12/04/2010, LLNOA 2010 (julio), 597, AR/JUR/16029/2010.

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 la 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 ruínógenos 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