

ÍNDICE

	Páginas
TABLA DE ABREVIATURAS	XIII
INTRODUCCIÓN.....	1

PRIMERA PARTE

BASES PARA LA INDEMNIZACIÓN DEL DAÑO EN EL ÁMBITO DEL DERECHO DE FAMILIA

CAPÍTULO 1

RESPONSABILIDAD CIVIL EN EL DERECHO DE FAMILIA. PLANTEAMIENTOS GENERALES

1.1. INTRODUCCIÓN Y PLANTEAMIENTO GENERAL DEL TEMA	9
1.2. EVOLUCIÓN Y ESTADO ACTUAL DEL TEMA	13
1.2.1. Algunas ideas generales: las tendencias	14
1.2.2. La situación en el <i>Common Law</i>	16
1.2.3. Situación en el Derecho codificado de tradición romanista.....	18
1.3. PLANTEAMIENTO PARTICULAR DEL TEMA	19
1.3.1. Responsabilidad civil y divorcio.....	20
1.3.2. Responsabilidad civil y negativa a reconocer a un hijo extramatrimonial.....	21

	Página
1.3.3. Responsabilidad civil e interrupción injustificada del ejercicio de una relación directa y regular	23
1.3.4. Responsabilidad civil y disolución unilateral de una unión de hecho	26
1.4. HACIA UNA PROPUESTA DE SOLUCIÓN	28

CAPÍTULO 2

SUPERACIÓN DE ARGUMENTOS CONTRARIOS AL RESARCIMIENTO DEL DAÑO EN EL ÁMBITO DEL DERECHO DE FAMILIA

2.1. INTRODUCCIÓN Y PLANTEAMIENTO GENERAL DEL TEMA	29
2.2. LA INMUNIDAD Y EL PRIVILEGIO FAMILIAR	29
2.2.1. Doctrina de la inmunidad conyugal	30
2.2.2. Doctrina de la inmunidad parental o inmunidad entre padres e hijos.....	37
2.2.3. Doctrina del privilegio familiar	39
2.2.4. Críticas a la doctrina tradicional del privilegio.....	40
2.2.5. El privilegio familiar como una manifestación de la vida familiar	44
2.2.6. El privilegio familiar como manifestación de la piedad familiar y los vínculos de solidaridad y altruismo	45
2.2.7. Efecto del privilegio familiar: La atenuación del factor de imputación culpa.....	47
2.3. LA ESPECIALIDAD DEL DERECHO DE FAMILIA: ¿APLICACIÓN EXCLUSIVA Y EXCLUYENTE DE NORMAS DEL DERECHO DE FAMILIA PARA LA RESOLUCIÓN DE ASUNTOS DE ESTA ÍNDOLE?	48
2.3.1. Superación del argumento de la especialidad	49
2.3.2. Las normas sobre responsabilidad civil no son extrañas al Derecho de familia.....	59
2.3.3. Erróneo concepto del principio de especialidad	59

	Página
2.3.4. Principio de especialidad y divorcio	61
2.3.4.1. Naturaleza jurídica de la compensación económica	61
2.3.4.2. Existencia de un concurso de normas	65
2.3.4.3. Existencia de una doble sanción	65
2.3.5. Principio de especialidad y daño anormalmente grave	66
2.4. CONSIDERACIÓN DE LOS DEBERES FAMILIARES COMO ÉTICOS O MORALES Y NO JURÍDICOS	69
2.4.1. Naturaleza jurídica de los deberes familiares	69
2.4.2. Relevancia del incumplimiento de deberes como hecho dañoso y de la juridicidad del deber familiar	73
2.5. LA PIEDAD FAMILIAR Y LOS VÍNCULOS DE SOLIDARIDAD Y AL- TRUISMO	75
2.5.1. La piedad familiar o pietas familiae	76
2.5.1.1. Concepto de piedad familiar	77
2.5.1.2. La piedad familiar en la legislación	79
2.5.1.3. Piedad familiar y límites al Derecho de daños	79
2.5.2. La solidaridad familiar	80
2.5.2.1. La solidaridad en la legislación	81
2.5.2.2. Solidaridad familiar y límites al derecho de daños	83
2.6. UNA VISIÓN PATRIARCAL Y JERARQUIZADA DE LA FAMILIA Y LA SUPREMACÍA DEL INTERÉS FAMILIAR POR SOBRE EL INDIVIDUAL	84
2.6.1. La familia patriarcal y la jerarquización familiar	85
2.6.2. Interés familiar y naturaleza jurídica de la familia	86
2.6.2.1. Tesis de la personalización de la familia	87
2.6.2.2. Tesis de la familia como un organismo jurídico	90
2.6.2.3. Tesis de la familia como institución	92
2.6.3. El interés familiar y el interés individual	96
2.6.3.1. El interés familiar: ¿Una idea preconcebida y abstracta?	97

	Página
2.6.3.2. El surgimiento de intereses familiares individuales con expreso reconocimiento legal	99
2.6.3.3. ¿Alcance relativo de las normas que regulan expresamente el interés familiar?	100
2.6.3.4. Resarcimiento de daños en sede familiar y límites a la protección del interés individual	101

CAPÍTULO 3

ARGUMENTOS A FAVOR DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL EN EL ÁMBITO DEL DERECHO DE FAMILIA

3.1. INTRODUCCIÓN Y PLANTEAMIENTO GENERAL DEL TEMA	105
3.1.1. La familia patriarcal: Un esquema heredado desde la antigüedad romana	106
3.1.2. El cambio de paradigma de la posmodernidad: De la familia patriarcal a la familia igualitaria	109
3.1.3. Crisis del modelo familiar tradicional, surgimiento de nuevas formas familiares y dificultades en su concepto	113
3.2. EVOLUCIÓN DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL	115
3.2.1. Una nueva concepción de la responsabilidad civil	116
3.2.2. La culpa ha sido desplazada como único fundamento de la responsabilidad civil.....	116
3.2.3. El daño ha pasado a ser el epicentro de la responsabilidad civil	117
3.2.4. El problema del daño resarcible y la reparación integral del daño en el ámbito del Derecho de familia	117
3.3. CONSTITUCIONALIZACIÓN DEL DERECHO DE FAMILIA	122
3.3.1. Las fuentes del Derecho constitucional de familia	124
3.3.2. No existencia de un concepto constitucional de familia	124

	Página
3.3.3. Concepto constitucional de familia.....	125
3.4. LA PRIVATIZACIÓN DEL DERECHO CONSTITUCIONAL.....	129
3.5. LA EXPRESA APLICACIÓN EN SEDE FAMILIAR DE NORMAS DE RES- PONSABILIDAD CIVIL.....	133
3.5.1. Hechos tipificados en el Código Civil	133
3.5.2. Ley sobre Violencia Intrafamiliar	134
3.5.3. Hechos tipificados en el Código Penal	135
3.6. DERECHO DE FAMILIA COMO RAMA DEL DERECHO PRIVADO	137
3.6.1. Derecho de familia forma parte del Derecho público	137
3.6.2. Derecho de familia es una tercera rama del Derecho	138
3.6.3. Derecho de familia forma parte del Derecho privado en general y del Derecho civil en particular	139

CAPÍTULO 4

RESPONSABILIDAD CIVIL EXTRA CONTRACTUAL COMO RÉGIMEN APLICABLE AL RESARCIMIENTO DE DAÑOS EN EL ÁMBITO DEL DERECHO DE FAMILIA

4.1. INTRODUCCIÓN Y PLANTEAMIENTO GENERAL DEL TEMA	143
4.2. CONCEPTO DE RESPONSABILIDAD CIVIL	143
4.2.1. Responsabilidad moral y jurídica.....	145
4.2.2. Responsabilidad civil y penal	145
4.3. FINES DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL: PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA DE FONDO	146
4.3.1. Finalidad preventiva.....	148
4.3.2. Finalidad reparatoria o satisfactiva	150
4.3.3. ¿Finalidad sancionatoria? ¿Daños punitivos?.....	151
4.4. EL ESTATUTO DE LA RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL COMO RÉGIMEN APLICABLE.....	152
4.4.1. Responsabilidad civil contractual y extracontractual	153
4.4.1.1. Tesis dualista.....	154

	Página
4.4.1.2. Tesis monista.....	155
4.4.1.3. Tesis ecléctica	156
4.4.2. Importancia práctica del problema.....	157
4.5. EL SISTEMA CHILENO DE RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL Y EXTRA CONTRACTUAL: DIFERENCIAS ENTRE AMBOS REGÍMENES.....	158
4.6. DERECHO COMÚN DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL.....	164
4.7. POSIBLE CONCURRENCIA DE RESPONSABILIDADES	168
4.8. FUNDAMENTOS PARA UNA CALIFICACIÓN EXTRA CONTRACTUAL DEL DAÑO CIVIL EN EL ÁMBITO DE LAS RELACIONES DE FAMILIA	172
4.8.1. Los daños en sede familiar constituyen infracción al deber genérico de no dañar a otro	173
4.8.2. El Derecho común de la responsabilidad es el esta- tuto extracontractual.....	173
4.8.3. Los deberes familiares sólo admiten coerción in- directa y no se pueden encuadrar en el régimen contractual.....	174
4.8.4. Si el hecho dañoso consiste en incumplimiento de un deber legal, de seguirse la tesis tradicional debe concederse, no obstante, un derecho de opción	176
4.8.5. En el Derecho comparado, la doctrina y jurisperu- dencia apoyan la tesis extracontractual.....	176

SEGUNDA PARTE

DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL EN SEDE FAMILIAR EN PARTICULAR

CAPÍTULO 5

RESPONSABILIDAD CIVIL POR DAÑOS EN EL DIVORCIO

5.1. INTRODUCCIÓN Y PLANTEAMIENTO GENERAL DEL TEMA	181
5.2. SITUACIÓN EN EL DERECHO COMPARADO	182
5.2.1. Francia.....	182

	Página
5.2.2. España	184
5.2.3. Portugal	184
5.2.4. Bélgica	184
5.2.5. Suiza.....	184
5.2.6. Grecia.....	185
5.3. PROCEDENCIA DE LA ACCIÓN DE DAÑOS	185
5.3.1. Doctrinas que niegan la procedencia de la reparación.....	185
5.3.2. Doctrinas que permiten ampliamente el resarcimiento del daño en el divorcio.....	194
5.3.3. Doctrina que admite con restricciones el resarcimiento del daño en el divorcio.....	207
5.3.4. Nuestra posición.....	208
5.4. RÉGIMEN DE RESPONSABILIDAD APLICABLE	208
5.5. PRESUPUESTOS DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL.....	210
5.5.1. El hecho dañoso	210
5.5.1.1. ¿Unidad o pluralidad de hechos dañosos?.....	212
5.5.1.2. Los hechos descritos en el art. 54 de la LMC	213
5.5.2. La relación de causalidad.....	215
5.5.3. El factor de imputación.....	218
5.5.4. El daño	224
5.5.5. Los daños resarcibles en el divorcio	227
5.6. LA ACCIÓN INDEMNIZATORIA.....	233
5.6.1. Tribunal competente para conocer de la acción civil.....	233
5.6.1.1. Tribunal de Familia como competente para conocer de una acción de daños en el divorcio	236
5.6.1.2. Tribunal Civil como competente para conocer de una acción de daños en el divorcio	236
5.6.2. Oportunidad para deducir la acción civil.....	237
5.6.3. Legitimados activo y pasivo	240
5.6.4. ¿Puede ser un tercero solidariamente responsable?.....	240

CAPÍTULO 6
RESPONSABILIDAD CIVIL POR LA OBSTRUCCIÓN
A LA RELACIÓN REGULAR Y DIRECTA

6.1. INTRODUCCIÓN Y PLANTEAMIENTO GENERAL DEL TEMA	243
6.2. DELIMITACIÓN DEL TEMA: ¿OBSTRUCCIÓN O INCUMPLIMIENTO?	245
6.3. FUNDAMENTO Y FINES DEL DERECHO A MANTENER UNA RELACIÓN REGULAR Y DIRECTA	250
6.4. NATURALEZA JURÍDICA Y CONTENIDO	251
6.5. BREVE REFERENCIA AL (SAP)	252
6.6. EL ESTADO FRENTE AL DERECHO A MANTENER UNA RELACIÓN DIRECTA Y REGULAR	259
6.7. ESTATUTO JURÍDICO DE RESPONSABILIDAD APLICABLE	261
6.8. PRESUPUESTOS DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL	262
6.8.1. El hecho dañoso: La obstrucción al régimen	262
6.8.2. Factor de atribución	265
6.8.3. La relación de causalidad	266
6.8.4. El daño	266
6.9. LA ACCIÓN INDEMNIZATORIA	267
6.9.1. Legitimación activa y pasiva	267
6.9.2. Tribunal competente y oportunidad para deducir la acción	268

CAPÍTULO 7
RESPONSABILIDAD CIVIL POR NEGATIVA A RECONOCER
AL HIJO EXTRAMATRIMONIAL

7.1. INTRODUCCIÓN Y PLANTEAMIENTO GENERAL DEL TEMA	269
7.2. SITUACIÓN EN EL DERECHO COMPARADO	270
7.3. FUNDAMENTO DEL RECLAMO RESARCITORIO: EL DERECHO A LA PROPIA IDENTIDAD	271

	Página
7.4. EL RECONOCIMIENTO DEL HIJO, EL INTERÉS SUPERIOR DEL NIÑO, EL DERECHO A LA PROPIA IDENTIDAD Y EL DERECHO A LA INTIMIDAD	273
7.5. UNA CUESTIÓN PREVIA: ¿RESPONSABILIDAD EXTRACONTRACTUAL O ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA?	274
7.6. ESTATUTO DE RESPONSABILIDAD APLICABLE	275
7.7. PRESUPUESTOS DE LA RESPONSABILIDAD EXTRACONTRACTUAL	276
7.7.1. El hecho dañoso: ¿No reconocimiento espontáneo o falta de reconocimiento?	276
7.7.2. Imputabilidad: Dolo y culpa grave	278
7.7.2.1. ¿Culpa exclusiva del padre o concurrencia de culpa de la madre?	279
7.7.2.2. ¿Existe responsabilidad solidaria de la madre?	280
7.7.3. El daño resarcible.....	280
7.7.3.1. El daño moral.....	281
7.7.3.2. El daño patrimonial.....	283
7.7.4. La relación de causalidad.....	284
7.7.4.1. Causalidad concurrente y concurrencia de culpas	285
7.7.4.2. Relación de causalidad y nuevos daños.....	286
7.8. REGLAS ESPECIALES DE RESPONSABILIDAD CIVIL: EXIMENTES, ATENUANTES Y AGRAVANTES DE RESPONSABILIDAD CIVIL	286
7.8.1. Las eximentes de responsabilidad.....	287
7.8.2. Las agravantes de responsabilidad.....	288
7.8.3. Agravantes: ¿Daños punitivos o nuevos daños?.....	288
7.8.4. Problemas de constitucionalidad en torno a los daños punitivos	289
7.8.5. Las atenuantes de responsabilidad civil.....	290
7.9. LA ACCIÓN INDEMNIZATORIA.....	292
7.9.1. Tribunal competente para conocer de la acción civil.....	292
7.9.2. Oportunidad para deducir la acción civil.....	292
7.9.3. Legitimación activa y pasiva	292

CAPÍTULO 8
RESPONSABILIDAD CIVIL POR RUPTURA
DE UNA UNIÓN DE HECHO

8.1. INTRODUCCIÓN Y PLANTEAMIENTO GENERAL DEL TEMA	295
8.2. DERECHO COMPARADO	296
8.2.1. Derecho paraguayo	296
8.2.2. Derecho boliviano	297
8.2.3. Derecho peruano	297
8.3. PRINCIPIOS QUE RIGEN LAS UNIONES DE HECHO.....	297
8.3.1. Libertad de ruptura.....	298
8.3.2. Amparo constitucional de la familia de hecho.....	298
8.3.3. No equiparación de las uniones de hecho a la familia matrimonial	299
8.3.4. No aplicación analógica a las uniones de hecho de las normas que rigen para el matrimonio	299
8.4. POSICIONES FAVORABLES A LA INDEMNIZACIÓN POR RUPTURA DE UN CONCUBINATO	302
8.4.1. La convivencia como una locación de servicios.....	302
8.4.2. La convivencia como sociedad de hecho.....	302
8.4.3. La convivencia como comunidad de bienes	303
8.4.4. La existencia de una obligación natural.....	303
8.4.5. La invocación al enriquecimiento sin causa	303
8.4.6. El recurso a la responsabilidad civil	305
8.4.6.1. Si hubo pacto previo entre los convivientes	306
8.4.6.2. Inducción a la convivencia mediante falsa promesa de matrimonio	306
8.4.6.3. Inducción a la convivencia mediante enga- ño sobre su condición de casado.....	308
8.4.6.4. Inducción a la convivencia mediante abuso de su posición de superioridad.....	309

	Página
8.4.6.5. Actitud culpable durante el desarrollo de la convivencia	310
8.4.6.6. Actitud culpable al término de la convivencia	311
CONCLUSIONES	313
BIBLIOGRAFÍA	321
Cuerpos legales	336
CÓMO ACCEDER A ESTE LIBRO DIGITAL A TRAVÉS DE THOMSON REUTERS PROVIEW	337