

JORGE SANTOS BALLESTEROS

RESPONSABILIDAD CIVIL

Tomo I

Cuarta edición



Bogotá - Colombia
2023



ANTES QUE EL LIBRO CIENTÍFICO MUERA

El libro científico es un organismo que se basa en un delicado equilibrio. Los elevados costos iniciales (las horas de trabajo que requieren el autor, los redactores, los correctores, los ilustradores) solo se recuperan si las ventas alcanzan determinado número de ejemplares.

La fotocopia, en un primer momento, reduce las ventas y por este motivo contribuye al aumento del precio. En un segundo momento, elimina de raíz la posibilidad económica de producir nuevos libros, sobre todo científicos.

De conformidad con la ley colombiana, la fotocopia de un libro (o de parte de este) protegido por derecho de autor (copyright) es ilícita. Por consiguiente, toda fotocopia que burle la compra de un libro, es delito.

La fotocopia no solo es ilícita, sino que amenaza la supervivencia de un modo de transmitir la ciencia.

Quien fotocopia un libro, quien pone a disposición los medios para fotocopiar, quien de cualquier modo fomenta esta práctica, no solo se alza contra la ley, sino que particularmente se encuentra en la situación de quien recoge una flor de una especie protegida, y tal vez se dispone a coger la última flor de esa especie.

- © Jorge Santos Ballesteros, 2023.
- © Editorial Temis S. A., 2023.
Calle 17, núm. 68D-46, Bogotá.
www.editorialtemis.com
correo elec.: gerencia@editorialtemis.com

Hecho el depósito que exige la ley.
Impreso en Editorial Nomos S. A.
Diagonal 18 Bis núm. 41-17, Bogotá.

ISBN 978-958-35-1991-8 (La obra)

978-958-35-1992-5 (Tomo I)

3172 2022024069

ISBN e-book 978-958-35-1994-9 (La obra)

ISBN e-book 978-958-35-1995-6 (Tomo I)

Queda prohibida la reproducción parcial o total de este libro, sin la autorización escrita de los titulares del copyright, por medio de cualquier proceso, comprendidos la reprografía y el tratamiento informático.

Esta edición y sus características gráficas son propiedad de Editorial Temis S. A.

ÍNDICE GENERAL

CAPÍTULO I

FUNDAMENTOS HISTÓRICOS DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL

	PÁG.
1. Cuestión previa	1
2. Teoría clásica de la culpa	2
3. Teoría del riesgo	6
4. Apreciación en abstracto de culpa	10
5. Presunciones de culpa	12
6. Fundamento de la responsabilidad civil en la jurisprudencia colombiana	18
7. Antijuridicidad	30
A) Funcionamiento normativo de la responsabilidad	30
B) Relación de causalidad en la antijuridicidad	34

CAPÍTULO II

RESPONSABILIDAD CIVIL POR ABSTENCIÓN

1. Omisión como integrante del hecho ilícito	37
2. Criterios orientadores	38
3. Aplicaciones particulares de la responsabilidad civil por abstención	49
A) Daño imputable al perjudicado	50
B) Omisiones relevantes en el contrato de seguro	57
C) Abstención en la contratación	62
D) Teoría de los actos propios	69
E) Abstención en actividades profesionales	73
a) Los profesionales. Concepto general	73
b) De los deberes y obligaciones de los profesionales	76
c) Deberes de conducta o deberes secundarios de comportamiento	77
d) La denominada responsabilidad profesional	80
F) Estructura de la culpa profesional por impericia, negligencia e imprudencia	85
G) La omisión en el derecho administrativo	91

CAPÍTULO III

EL ABUSO DEL DERECHO

	PÁG.
1. Fundamentos.....	97
2. Criterios constitutivos sobre el abuso del derecho	100
A) Culpa intencional	100
B) Culpa común	101
C) Falta de utilidad en el ejercicio del derecho.....	104
D) Transgresión del contenido del derecho (teoría interna).....	105
E) Transgresión de los límites normales.....	106
F) Criterio de la antijuridicidad específica	109
3. Aplicaciones del abuso del derecho en el ordenamiento jurídico colombiano	113
A) Abuso del derecho en el disfrute de su contenido.....	114
a) Derecho de propiedad.....	114
b) Derecho de retención.....	119
B) Abuso de un derecho al hacerlo valer frente a los demás	123
a) Derecho de los contratos	123
b) El abuso del derecho en el período precontractual.....	131
c) Período de conclusión del contrato.....	141
d) Período de ejecución del contrato y cláusulas abusivas	144
e) Período de terminación del contrato.....	150
C) Abuso del derecho en las actividades comerciales	155
a) Criterio general.....	155
D) Abuso del derecho en la actividad aseguradora.....	171
E) Abuso del derecho en la intermediación financiera	178
F) Abuso del derecho en los contratos de distribución.....	189
G) El abuso del derecho en las cláusulas exonerativas, limitativas y abreviadas de responsabilidad en materia contractual.....	200
H) Abuso contractual en la prestación de servicios públicos domiciliarios.....	206
I) Abuso del derecho al hacerlo valer por las vías judiciales	211
a) Finalidad de los derechos procesales.....	211
b) De la responsabilidad civil derivada del ejercicio del derecho a litigar	213
c) Del embargo abusivo de bienes.....	215
d) Condena preceptiva por perjuicios causados por medidas cautelares abusivas	217
e) Indemnización de perjuicios por medidas cautelares abusivas	219
f) De la responsabilidad civil derivada de denuncias penales temerarias	221

CAPÍTULO IV

DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL
CONTRACTUAL Y EXTRA CONTRACTUAL

1. Identidad jurídica de ambas responsabilidades.....	223
---	-----

	PÁG.
2. Diferencias entre la responsabilidad civil contractual y la extracontractual....	230
A) Estructura de cada una.....	230
B) Función de la obligación reparatoria en cada responsabilidad	232
C) Constitución en mora.....	235
D) Carga de la prueba de la culpa del responsable	237
E) Grados de culpa.....	240
F) Solidaridad pasiva.....	242
G) Extensión de los perjuicios	244
H) Imputación de responsabilidad	246
I) Competencia	247
3. Ámbito de aplicación de hechos controvertidos.....	248
A) Cuestión previa	248
B) Obligaciones legales y cuasicontractuales	248
C) Transporte benévolo o de cortesía.....	254
D) Tratos preliminares.....	257
E) Declaración de nulidad de un contrato.....	261
F) Deberes de protección.....	263
G) Actividades deportivas.....	265
4. Acumulación de responsabilidad civil contractual y extracontractual	269
A) Planteamiento del problema de la acumulación y sus soluciones.....	269
B) Acumulación de responsabilidades en el contrato de transporte: artículo 1006 del Código de Comercio	273

CAPÍTULO V

DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL POR EL HECHO DE OTRO

1. Los tres sistemas de responsabilidad civil en el derecho colombiano.....	279
2. Responsabilidad extracontractual por el hecho de otro	283
A) Exposición general de esta responsabilidad.....	283
B) Fundamento de esta responsabilidad	288
C) Requisitos generales para que se configure la responsabilidad extracontractual por el hecho de otro.....	293
a) Relación de subordinación o dependencia	293
b) Presunción de culpa.....	295
D) Supuestos legales de responsabilidad extracontractual por el hecho de otro	297
a) Responsabilidad de los padres por el hecho de sus hijos	297
b) Responsabilidad especial en el artículo 2348 del Código Civil	299
c) Responsabilidad de los tutores y curadores por el hecho de sus pupilos	299
d) Responsabilidad de los directores por el hecho de sus discípulos.....	300
e) Responsabilidad de los empresarios y artesanos por el hecho de sus aprendices y de los amos por el hecho de sus sirvientes	301
E) Solidaridad entre los sujetos responsables y la acción de repetición.....	303

	PÁG.
F) Inaplicabilidad del sistema de responsabilidad por el hecho de otro a las personas jurídicas.....	303
G) Prescripción de la acción.....	307
3. Responsabilidad civil contractual por el hecho de otro.....	307
A) Consideraciones generales.....	307
B) Fundamento.....	310
C) Algunos eventos particulares de responsabilidad contractual por el hecho de otro en el derecho colombiano.....	313

CAPÍTULO VI

RESPONSABILIDAD CIVIL POR EL HECHO DE LAS COSAS

1. Clasificación.....	319
2. Responsabilidad civil por actividad peligrosa.....	321
A) Concepto general.....	321
B) Obligación de custodia.....	326
C) Presunción de culpa.....	331
D) Interrupción del vínculo causal.....	342
a) Criterios generales.....	342
b) El hecho del tercero.....	344
c) El hecho de la víctima.....	346
d) Fuerza mayor o caso fortuito.....	352
3. Responsabilidad extracontractual por causa de los animales.....	355
4. Responsabilidad extracontractual derivada de la construcción y ruina de un edificio.....	360
A) Cuestión previa.....	360
B) La actividad peligrosa de la construcción.....	360
C) Responsabilidad por ruina de un edificio.....	365
5. Responsabilidad derivada de cosas que caen de la parte superior de un edificio o se arrojan de allí.....	369

CAPÍTULO VII

DE LA VALORACIÓN Y RESARCIMIENTO DEL DAÑO

1. Aspectos generales del daño resarcible.....	371
2. Principio de reparación integral.....	375
3. Daño material o patrimonial.....	380
A) Noción general.....	380
B) Daño emergente y lucro cesante.....	383

	PÁG.
C) Indemnización del daño contractual	389
D) Fundamento de la reparación de la pérdida adquisitiva de la moneda.....	395
E) Daño a un interés positivo y negativo.....	397
F) Pérdida de la vida humana como objeto de reparación.....	399
G) Sobre la acreditación del daño	402
4. Daño extrapatrimonial	404
A) Daño moral.....	404
B) Daño a una vida de relación.....	408

CAPÍTULO VIII

DE LA RELACIÓN DE CAUSALIDAD EN LA RESPONSABILIDAD CIVIL

1. Consideraciones previas	417
2. Teorías filosóficas de la relación de causalidad	419
A) Cuestión preliminar.....	419
B) La Antigüedad y la filosofía aristotélica	420
C) La filosofía medieval.....	423
D) De la filosofía del siglo XIV al pensamiento racionalista.....	425
E) El empirismo inglés	428
F) La filosofía kantiana.....	429
G) El idealismo de Hegel.....	429
H) El utilitarismo de Mill.....	430
3. Teorías jurídicas sobre la relación de causalidad.....	430
A) Teoría de la equivalencia de condiciones.....	430
B) Teoría de la causa inmediata o de la causa próxima	436
C) Teoría de la causalidad eficiente	439
D) Teoría de la causalidad adecuada	441
a) Formulación general	441
b) La prognosis póstuma o pronóstico retrospectivo	444
c) Variaciones alrededor de la causalidad adecuada.....	445
E) Panorama actual de las teorías de la causalidad.....	448
4. Jurisprudencia civil colombiana sobre la relación de causalidad	450
A) Cuestión general.....	450
B) “Conditio sine qua non”.....	450
C) Causa próxima o inmediata.....	453
D) Causalidad eficiente	453
E) Causalidad adecuada	459
F) Otras tesis de la jurisprudencia civil sobre la relación de causalidad	462
G) Prueba de la relación causal	469
5. La causalidad como fenómeno de imputación objetiva de consecuencias jurídicas.....	469

CAPÍTULO IX

FACTORES EXONERATIVOS DE RESPONSABILIDAD
Y DE JUSTIFICACIÓN DEL DAÑO

	PÁG.
1. Cuestión previa.....	473
2. Interrupción del vínculo causal.....	473
A) Fuerza mayor o caso fortuito	475
a) Noción genérica. Imprevisibilidad e irresistibilidad	475
b) Asimilación del caso fortuito y la fuerza mayor en cuanto a sus efectos	478
c) El efecto liberatorio de la fuerza mayor o caso fortuito	486
B) El hecho del tercero.....	494
a) En materia extracontractual.....	494
b) En materia contractual.....	497
c) Concausalidad del daño: hecho del demandado y del tercero	500
C) El hecho de la víctima.....	501
a) Cuestión general.....	501
b) Causa única del daño.....	504
c) Concurrencia del hecho del demandado con el hecho de la víctima....	505
3. Factores de justificación del daño.....	510
A) Cuestión preliminar	510
B) Legítima defensa.....	512
C) Estado de necesidad.....	514
D) Ejercicio legítimo de un derecho y cumplimiento de un deber.....	516
E) La obediencia debida	518
F) Consentimiento del perjudicado.....	521
G) La autoayuda.....	524
H) La coacción como justificación del daño	525

CAPÍTULO X

DE LA ACCIÓN DE RESPONSABILIDAD CIVIL
EN EL DERECHO COLOMBIANO

1. Naturaleza de la responsabilidad civil como fuente de obligaciones	531
2. Identificación de la pretensión indemnizatoria	533
3. Sentido general de la legitimación en la causa	541
4. La legitimación en causa activa en la acción de responsabilidad civil.....	543
A) En materia de daños materiales.....	543
B) Pluralidad de víctimas.....	545
C) En materia de daños morales	549
D) En materia de responsabilidad contractual.....	550
5. La legitimación en causa pasiva en la acción de responsabilidad civil.....	557
A) Sentido general.....	557

	PÁG.
B) Solidaridad pasiva.....	558
a) Regulación general de la solidaridad en el derecho colombiano	558
b) Solidaridad aplicada a la responsabilidad civil	559
c) La solidaridad en materia de responsabilidad civil no origina litiscon- sorcio necesario	562
6. Oportunidad procesal y sentido del llamamiento en garantía.....	563