

## ÍNDICE GENERAL

<i>Prólogo</i> .....	IX
<i>Presentación</i> .....	XIII
<i>Agradecimientos</i> .....	XVII

## PARTE GENERAL

### CAPÍTULO PRIMERO

### CARACTERIZACIÓN

#### A) VISIÓN INTEGRADA DE LA RESPONSABILIDAD ESTATAL

§ 1. Introducción. ¿Cuáles son los desafíos actuales de la responsabilidad estatal? .....	3
§ 2. Funciones de la responsabilidad estatal .....	5
a) La función preventiva .....	7
1) Deberes de prevención del daño exigidos al Estado ..	7
2) Impacto de las obligaciones de prevención en la responsabilidad estatal por omisión .....	28
3) Criterio de inmediatez o urgencia .....	31
b) La función resarcitoria .....	32

c) La función pedagógica o de control .....	38
1) Las garantías de no repetición .....	41
2) El criterio cuantitativo .....	42
§ 3. Una visión íntegra .....	43

## B) FUNDAMENTO

§ 4. ¿Por qué el Estado es responsable? .....	45
§ 5. Fundamento clásico. Continuidad .....	47
a) Igualdad y propiedad .....	48
b) No dañar a otro .....	51
§ 6. Fundamento convencional directo .....	55
a) Plazo razonable o denegación de justicia .....	55
b) Cárceles o establecimientos de detención .....	61
c) Violencia de género .....	63
§ 7. Desafíos actuales del fundamento de la responsabilidad estatal .....	65
a) La exigibilidad de los estándares del Sistema Interamericano de Derechos Humanos y la responsabilidad por omisión .....	66
b) La “justa indemnización” y la responsabilidad por actividad lícita .....	69
c) El plazo razonable frente a la duración de los procesos judiciales y procedimientos administrativos .....	71

## C) ENCUADRE JURÍDICO

§ 8. Introducción. ¿Es la responsabilidad estatal una cuestión de derecho público? .....	72
§ 9. Una aproximación al origen y encuadre jurídico de la responsabilidad estatal .....	74
a) Evolución .....	74
b) Aportes del derecho público al reconocimiento de la responsabilidad estatal .....	81
1) Teoría de la expropiación .....	81

2) Teoría del sacrificio especial y de la igualdad ante las cargas públicas .....	83
3) Teoría del enriquecimiento sin causa .....	84
4) Teoría de los derechos adquiridos .....	85
5) Teoría del seguro contra el riesgo social .....	86
6) Teoría de la falta de servicio .....	87
7) Teoría de la confianza legítima .....	88
§ 10. La situación en nuestro país .....	89
a) Posturas doctrinales .....	91
b) La definición de la Corte Suprema de Justicia de la Nación .....	96
1) "Barreto" .....	98
2) "Zulema Galfetti" .....	101
3) "Aguilar" .....	102
4) "Díaz" .....	105
c) Las decisiones legislativas .....	107
1) La sanción del Código Civil y Comercial .....	108
2) El dictado de la ley nacional de regulación estatal. El mensaje del Poder Ejecutivo nacional. Los debates .....	110
3) Críticas a la regulación orgánica .....	118
4) Nuestra postura .....	119
§ 11. Panorama federal de regulación .....	123
§ 12. ¿Y los municipios? .....	137
§ 13. La importancia de la analogía en la solución de los casos .....	138

## CAPÍTULO II

### BASE CONCEPTUAL

§ 14. Introducción .....	145
§ 15. Esquema .....	146
§ 16. Solo responsabilidad extracontractual .....	148

§ 17. Fundamento. Remisión .....	150
§ 18. Origen .....	150
§ 19. Fallos de la Corte Suprema de Justicia .....	151
§ 20. Regulación .....	151
§ 21. Requisitos comunes de procedencia .....	151
§ 22. Requisitos distintivos y factores de atribución .....	152
§ 23. Responsabilidad objetiva y directa .....	152

### CAPÍTULO III

#### REQUISITOS COMUNES DE PROCEDENCIA

§ 24. ¿Cuáles son los presupuestos mínimos que deben verificarse para que el Estado sea responsable? .....	157
§ 25. Daño estatal .....	158
a) Requisitos .....	161
b) Carga de la prueba .....	163
§ 26. Imputación al órgano en ejercicio de función estatal .....	164
a) Aplicación de la teoría del órgano. Imputación orgánica .....	165
1) Teorías del mandato y la representación. Inaplicabilidad .....	167
2) El hecho del dependiente (culpas "in eligendo" e "in vigilando"). Improcedencia .....	169
b) Casos judiciales .....	170
1) "Rabanillo" .....	170
2) "Deoca" .....	172
3) "Amiano" .....	173
§ 27. Relación causal .....	176
a) Teorías de la relación de causalidad .....	178
b) El requisito en la ley nacional de regulación estatal, normas provinciales y en el Código Civil y Comercial ..	180
c) Prueba de la relación de causalidad .....	182

d) Los eximentes y la interrupción del nexo causal .....	182
1) Caso fortuito o fuerza mayor .....	185
2) Hecho (culpa) de la víctima .....	187
3) Hecho de un tercero extraño .....	190

## CAPÍTULO IV

### ACTUACIÓN ILEGÍTIMA

§ 28. ¿Cuándo responde el Estado si su actuación fue irregular? .....	197
§ 29. Requisitos de procedencia de la responsabilidad por actividad ilícita .....	198
§ 30. ¿Qué es la falta de servicio? .....	200
a) Origen .....	201
b) Concepto .....	204
c) Pautas de concreción .....	206
d) Recepción legal .....	208
e) El deslinde con la falta personal .....	208
f) Críticas a la falta de servicio como factor único de atribución y su carácter objetivo .....	210
§ 31. Jurisprudencia destacada .....	213
a) Errores registrales .....	214
1) “Ferrocarril Oeste” .....	214
2) “Vadell” .....	216
3) “Reynot Blanco” .....	217
b) Deber de custodia .....	220
c) Actuación policial .....	221
1) “Baeza” .....	221
2) “Migoya” .....	225
§ 32. El riesgo .....	229
a) Regulación .....	230
b) Casos judiciales .....	232
1) “Pose” .....	232
2) “Morrow de Albanesi” .....	234

3) “Meza” .....	236
4) “Bergerot” .....	237
c) Reflexión final .....	240
§ 33. Reparación integral. Remisión .....	241

## CAPÍTULO V

### OMISIÓN O INACTIVIDAD

§ 34. Introducción .....	243
§ 35. El requisito de ilicitud y la violación de mandatos expresos ..	244
§ 36. Casos judiciales .....	247
a) Improcedencia de la responsabilidad estatal por violación de mandatos genéricos e indeterminados .....	247
1) Poder de policía de seguridad .....	247
2) Poder de policía sanitario .....	253
3) Control de la actividad aseguradora .....	256
4) Otras actividades controladas .....	262
b) Procedencia de la responsabilidad estatal por omisión de mandatos expresos .....	265
§ 37. El quid: la exigibilidad de la conducta .....	270
a) Frente a mandatos expresos y determinados .....	270
b) Frente a mandatos genéricos e indeterminados .....	271
c) Frente a la razonable necesidad de actuar .....	272
§ 38. Omisión de mandatos preventivos. Su impacto en la responsabilidad estatal .....	275
§ 39. La antijuridicidad por omisión es atípica en el Código Civil y Comercial .....	276

## CAPÍTULO VI

### ACTUACIÓN LEGÍTIMA

§ 40. ¿Cuándo es responsable el Estado si su actuación fue legítima? .....	279
--	-----

§ 41. Fundamento constitucional directo .....	280
§ 42. Su consagración normativa .....	281
§ 43. No por omisión; sí por acción .....	283
§ 44. Requisitos de procedencia .....	284
a) Daño actual .....	284
b) Nexo de causalidad directo, inmediato y exclusivo. El caso "Ledesma" .....	287
c) Sacrificio especial y ausencia del deber jurídico de soportar el daño .....	291
1) Sacrificio especial .....	293
2) Ausencia del deber jurídico de soportar el daño .....	296
§ 45. Casos judiciales .....	300
a) Obras públicas .....	300
b) Medidas económicas y actividad normativa .....	303
1) "Cantón" .....	304
2) "Malma Trading" .....	306
3) "Álcalis" .....	308
c) Revocación de habilitaciones o permisos .....	310
d) Actuación policial .....	313
§ 46. ¿Es una responsabilidad "excepcional"? .....	316

## CAPÍTULO VII

### ALCANCE DE LA REPARACIÓN

§ 47. ¿Cuál es el alcance de la reparación en los casos de actuación ilícita y de lícita? ¿Siempre la reparación debe ser plena? .....	319
§ 48. Extensión de la reparación en los casos de actuación ilícita .....	321
a) El principio de reparación integral o justa indemnización .....	322
1) Alcances en el Sistema Interamericano de Derechos Humanos .....	322
2) Alcances en el Código Civil y Comercial .....	324
3) Alcances en la jurisprudencia de la Corte Suprema ..	325

b)	Los rubros resarcitorios .....	327
1)	Valor vida .....	327
2)	Incapacidad psicofísica .....	329
3)	Consecuencias no patrimoniales .....	330
4)	Lucro cesante .....	331
5)	Pérdida de chance .....	331
6)	Otros rubros .....	333
§ 49.	Extensión de la reparación en los casos de actuación lícita .....	334
a)	Posturas doctrinales .....	334
1)	Aplicación analógica de la ley de expropiaciones ...	334
2)	Aplicación del principio de reparación integral .....	335
b)	Casos judiciales .....	336
1)	“Sánchez Granel” .....	337
2)	“Motor Once” .....	339
3)	“Juncalán Forestal SA” .....	342
4)	“El Jacarandá SA” .....	345
5)	“Zonas Francas Santa Cruz SA” .....	350
6)	“Ortolani” .....	351
c)	Recepción legal .....	353
d)	¿Debe haber una regla general? .....	356
§ 50.	La valoración cualitativa del bien jurídico dañado .....	357

## PARTE ESPECIAL

### CAPÍTULO VIII

#### ACTUACIÓN JUDICIAL

§ 51.	¿Son responsables los órganos judiciales por su actuación dañosa? .....	361
§ 52.	Error judicial (responsabilidad “in iudicando”) .....	363
a)	“Vignoni” .....	365



	b) “Egües” .....	366
	c) “Cid” .....	368
	d) “London Supply” .....	369
	e) “González Bellini” .....	371
§ 53.	Falta de servicio de órganos judiciales (errores “in procedendo”) .....	374
	a) “De Gandia” .....	374
	b) “Tortorelli” .....	376
§ 54.	Prisiones preventivas y medidas cautelares (del error judicial al funcionamiento anormal del servicio de justicia) .....	378
	a) Rechazo del encuadre como error judicial .....	380
	1) “Román SAC” .....	380
	2) “Balda” .....	383
	3) “Iacovone” .....	385
	b) La procedencia como anormal funcionamiento del servicio de justicia .....	389
	1) “Rosa” .....	389
	2) “Arisnabarreta” .....	391
§ 55.	Violación de la garantía del plazo razonable .....	393
	a) Condenas de la Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	400
	1) “Claus Furlan” .....	400
	2) “Spoltore” .....	407
	b) Condenas de la Corte Suprema. El caso “Mezzadra” ..	409

## CAPÍTULO IX

### CONCESIONARIOS Y CONTRATISTAS DE SERVICIOS PÚBLICOS Y OBRAS PÚBLICAS

§ 56.	¿Nunca responde el Estado si concesionó la obra o servicio donde se produjo el daño? .....	415
§ 57.	Justificación del principio general .....	416
	a) Perspectiva subjetiva .....	416

b) Perspectiva objetiva .....	417
1) Vínculo concedente (Estado)-concesionario (pres- tador privado) .....	418
2) Vínculo concesionario-usuarios .....	420
3) Vínculo concesionario-terceros .....	421
c) Perspectiva teleológica .....	422
d) Casos judiciales .....	423
1) Daños en rutas concesionadas (animales sueltos y otros) .....	423
2) Daños en subtes y trenes .....	433
3) Daños por intoxicación con gas .....	445
§ 58. ¿Cuándo y por qué responde el Estado? .....	447
§ 59. De cómo las provincias y la Ciudad Autónoma de Bue- nos Aires se diferenciaron de la regulación nacional .....	452
§ 60. La dinámica de los eximentes .....	454
§ 61. Concesionario y Estado: supuesto de responsabilidad con- currente .....	455

## CAPÍTULO X

### DAÑOS EN CONTEXTOS DE VIOLENCIAS POR MOTIVOS DE GÉNERO

§ 62. ¿Cuándo el Estado es responsable por no haber evitado un daño por motivos de género? .....	459
§ 63. El derecho a una vida sin violencia: marco jurídico de protección .....	460
a) Reseña normativa .....	463
1) Convención sobre la Eliminación de Todas las For- mas de Discriminación contra la Mujer .....	463
2) Convención Interamericana para Prevenir, Sancio- nar y Erradicar la Violencia contra la Mujer .....	466
3) Ley 26.485 .....	470

b) Estándares exigibles .....	473
1) Debida diligencia estricta o reforzada .....	475
2) Reparación justa y eficaz .....	477
c) No solo mujeres .....	478
§ 64. ¿Cuándo y cómo responde el Estado en estos casos? .....	479
a) Omisión del deber de prevención .....	480
1) Casos judiciales .....	484
2) Primeras conclusiones .....	491
b) Alcances de la reparación .....	492
1) Medidas reparatorias .....	493
2) Acuerdos de solución amistosa .....	495
3) Leyes reparatorias .....	498
4) El criterio cualitativo a la hora de fijar la reparación .....	498

## CAPÍTULO XI

### ACTUACIÓN POLICIAL CON ARMA REGLAMENTARIA

§ 65. ¿El Estado responde siempre si el daño se ocasiona con el arma reglamentaria? .....	501
§ 66. El estado policial como eje del modelo de policía de seguridad estatal .....	502
a) Regulación federal y provincial .....	504
b) El estado policial .....	514
1) Relación de especial sujeción .....	514
2) Caracteres .....	517
§ 67. Impacto consecuente en los alcances de la responsabilidad del Estado .....	519
a) El nexo funcional estado policial ampliado .....	519
1) Lazo teleológico .....	521

2) Lazo circunstancial .....	522
3) Lazo instrumental .....	523
4) Lazos funcionales y responsabilidad estatal por actividad lícita e ilícita .....	524
b) Factores de atribución combinados .....	535
1) Falta de servicio policial .....	535
2) Factor riesgo .....	542
3) Culpa por el hecho del dependiente. Culpa "in eligendo" e "in vigilando" .....	544
4) Deber de garantía .....	545
§ 68. Límites al deber estatal de responder .....	546
a) Culpa de la víctima .....	546
b) Cesación del estado policial .....	548
c) Falta personal del agente policial .....	549
§ 69. Una breve reflexión .....	550

## CAPÍTULO XII

### CÁRCELES Y LUGARES DE DETENCIÓN

§ 70. ¿El Estado es responsable ilimitadamente por los daños a las personas que tiene bajo su custodia o detención? .....	553
§ 71. Casos judiciales y estándares exigibles .....	555
a) El caso "Badín" .....	555
b) El estándar de garantías para el tratamiento de los reclusos .....	557
c) La jurisprudencia posterior .....	559
1) "Gatica" .....	559
2) "Sosa" .....	561
3) "H. M. A." .....	563
§ 72. ¿El Estado es garante en todos los casos? .....	564

**CAPÍTULO XIII****EMERGENCIA SANITARIA: HIPÓTESIS  
DE RESPONSABILIDAD ESTATAL**

§ 73. ¿Cuáles son los estándares para evaluar la responsabilidad estatal por las medidas de pandemia? .....	569
§ 74. Poder de policía sanitario ante la pandemia del covid-19 ..	569
§ 75. Estándares convencionales para el control judicial .....	576
§ 76. Casos judiciales de interés .....	580
a) Caso “Friar” .....	580
b) “Parisi de Frezzini” .....	585
c) “García” .....	589
§ 77. Escenarios posibles de responsabilidad estatal .....	592
<i>Bibliografía</i> .....	599