

INDICE GENERAL

Presentación

CARLOS HUMBERTO MONTOYA ORTEGA.....15

Presentación de la obra.....21

PARTE I

Generalidades.....25

1. Presentación del tema.....25

2. Realidad tridimensional del derecho y el COVID-19.....26

3. Impacto en las relaciones jurídicas privadas. Responsabilidad Civil...45

4. Metodología.....48

Anexo I

Comisión Interamericana de Derechos Humanos

RESOLUCIÓN NO. 1/2020

PANDEMIA Y DERECHOS HUMANOS EN LAS AMÉRICAS

Adoptado por la CIDH el 10 de abril de 2020)

.....48

Parte Resolutoria.....50

PARTE II

Daños por contagio de Coronavirus.

1. Presentación del tema.....53

2. Daño al Interés General por no respetar las normas de seguridad e higiene.....53

3. Daño por Contagio.....56

4. Coronavirus: Antes y Después del contagio.....59

5. Coronavirus: “Después” del contagio y el Deber de Información.....72

6. El contagio en sí mismo como Daño temido: ¿Peligro de daño?.....78

7. “DESPUES” de causado el daño de contagio existe la carga de mitigar, y evitar la propagación.....80

8. Daños Directos e Indirectos causados por el Coronavirus.....83

9. Daño a un interés colectivo, daño al interés difuso.....87

10. Una cosa es el daño de causar contagio y otra las consecuencias del contagio. Daño evento y el daño resarcible (consecuencias).....90

11. Daños Lícitos causados por el Coronavirus en post de un interés y seguridad general.....91

ANEXO I

La salud, el interés general y global

1. Razones de Interés General.....	101
2. Bien Público Global (BPG).....	102
3. Salud Global.....	103
4. El bien común y la solidaridad.....	103
5. ¿Y después del COVID-19 qué?.....	104

PARTE III

Protección Constitucional de la Salud de la Persona ante el ataque del Coronavirus. Daño a la Salud

1. Derecho a la Salud y a la Alimentación.....	107
2. La Salud en el Derecho Civil Constitucional.....	110
3. Daño a la salud de la persona.....	114
4. Daño a la salud por los contagiados del virus.....	117
5. Otro tipo de daño personal. Daño Psicológico.....	119
6. Daño de rebote.....	122
7. Daño instantáneo o continuado.....	122
8. Ante el Coronavirus “la prevención y precaución debidas son formas de prudencia exigidas por el Deber de Diligencia de un Buen Padre de Familia”.....	123
9. Relación causal. Culpa de la Víctima. Predisposición morbosa.....	125
10. Daño Evitable y Previsible. Autorresponsabilidad.....	130

PARTE IV

El Coronavirus ante la Buena Fe.....

1. La Buena Fe y el Orden Jurídico.....	133
2. La Buena Fe: Principio General y Superior del Derecho.....	134
3. Los standars jurídicos.....	134
4. El Derecho es algo más que la Ley.....	136
5. La Buena Fe Activa.....	136
6. La Buena Fe y el Derecho Civil Constitucional.....	137
7. La Buena Fe y el Deber de solidaridad y colaboración con el prójimo. No alcanza con respetar o no dañar al otro, es necesario “colaborar” con el cuándo realmente lo necesita.....	140

PARTE V

La COVID-19, el Contrato, la Buena Fe y el Art 1291 Inc. 2 del CC	145
1. Presentación del tema.....	145
2. Diferencia entre el “contenido» y los “efectos» del contrato.....	148
3. Interpretación “integradora”.....	150
4. Nuestra opinión. Análisis del art 1291 inc. 2 del CC.....	152
5. Conclusión: El Buen contratante.....	166

PARTE VI

“Coronavirus” y la Teoría de la Imprevisión.	171
1. Presentación del tema.....	171
2. Medidas de Emergencia Nacional Sanitaria.....	174
3. Cláusula <i>Rebus sic stantibus</i> . Teoría de la Imprevisión.....	175
4. Diferencias con figuras afines.....	176
5. Fundamentos de origen doctrinario.....	178
6. Doctrina nacional.....	180
7. Su aplicación a los casos de incumplimiento por Coronavirus.....	189
8. Requisitos.....	190
9. Jurisprudencia Nacional.....	217
10. Previsión y el “límite del sacrificio exigible” en el artículo 1346 del C.C.....	219
11. Existencia de un contrato incompleto.....	221
12. Previsión de la Imprevisión: “Cláusulas Hardship”.....	225
13. Deber de renegociar.....	229
14. Conclusiones.....	230

ANEXO I

Proyecto de Ley sobre la Regulación de la Excesiva Onerosidad Sobreviniente	232
--	-----

ANEXO II

Derecho transnacional

PRINCIPIOS UNIDROIT	234
----------------------------------	-----

Efectos

PRINCIPIOS UNIDROIT	234
----------------------------------	-----

PRINCIPIOS LANDO	235
-------------------------------	-----

Renegociación del contrato

Código DE LOS CONTRATOS	236
--------------------------------------	-----

ANEXO III

Justicia "VERSUS" SEGURIDAD.....	237
----------------------------------	-----

PARTE VII

El deber de renegociar ya la adecuación del contrato.....	241
1. Presentación del tema.....	241
2. Quiebre de viejas estructuras.....	241
3. Se desestabiliza la misma estructura del contrato, ¿crisis del contrato?.....	242
4. Concepto.....	243
5. Deber de renegociar "no expresamente previsto" pero fundado en la vigencia del Principio General y Fundamental de la Buena Fe.....	244
6. El deber de renegociación del contrato en el derecho contractual europeo.....	250
7. Deber de renegociar "acordado" por las partes. Cláusula <i>hardship</i>	251
8. Deber de renegociar entre las partes: requisito previo a posibles accionamientos por causas extrañas o impresionales.....	252
9. Ejecución del deber de renegociar.....	253
10. Adecuación del Contrato.....	255
11. Casos de Deber de restitución.....	265
12. Mutuo Disenso.....	265

ANEXO I

Estudio sobre el equilibrio contractual.....	266
1. Presentación del tema.....	266
2. Buena Fe y el equilibrio contractual.....	267
3. Derecho Positivo.....	268

PARTE VIII

"Coronavirus" como causa de excesiva vulnerabilidad y las cláusulas abusivas.....	277
1. Presentación del tema. ¿Qué es vulnerabilidad?.....	277
2. Debilidad causada por el Coronavirus en ocasiones no es solo física sino también económica social. y jurídica. "Hipervulnerables".....	279
3. Uno de los aspectos a considerar en protección a los vulnerables son las "Cláusulas Abusivas".....	281
4. El Coronavirus y las Cláusulas abusiva en las relaciones de consumo (artículo 30 de la Ley N° 17.250).....	285

5. Vulneración a través del Sobreendeudamiento después del Coronavirus..	296
6. Principio Protectorio y de Sustentabilidad.....	297

PARTE IX

¿Precios abusivos?.....	301
1. Presentación del tema.....	301
2. Abuso de la posición dominante.....	301

PARTE X

Nuevas formas de afectación del consentimiento

El "aprovechamiento" o la "sorpresa" ¿pueden verse como nuevos vicios de la voluntad?	309
1. Presentación del tema.....	309
2. Aprovechamiento o la sorpresa.....	310
3. Nuevos enfoques: Explotación injusta.....	311

PARTE XI

Coronavirus y el caso fortuito o fuerza mayor.....	315
1. Presentación del tema.....	315
2. Hechos a Ponderar con el brote del COVID-19.....	316
3. Concepto.....	317
4. Requisitos.....	320
5. Ausencia de culpa y caso fortuito.....	328
6. Prueba del caso fortuito o fuerza mayor.....	330
7. Consecuencias del caso fortuito o fuerza mayor. Obligación de restitución.....	331
8. Diferencias entre el Caso Fortuito o Fuerza mayor y la aplicación de la teoría de la Imprevisión.....	335
9. Casos típicos de caso fortuito o fuerza mayor.....	336
10. Conclusión.....	337
11. Jurisprudencia.....	337

Anexo I

Coronavirus el Hecho del Tercero y el Estado de necesidad

1. Hecho del Tercero.....	338
2. Estado de necesidad. Salud vs Libertad de circulación.....	339

PARTE XII

El Coronavirus y LAS CLÁUSULAS de limitación o exoneración de responsabilidad	343
1. Presentación del tema.....	343
2. Aspectos normativos.....	345
3. Terminología.....	346
4. Derecho comparado.....	346
5. Derecho Transnacional.....	347
6. Definición.....	348
7. Justificación de estas cláusulas.....	350
8. Ventajas y desventajas en la utilización de estas cláusulas.....	351
9. Polémica acerca de la validez de las cláusulas de exoneración o limitación de responsabilidad.....	352
10. Alcance de estas cláusulas.....	357
11. Tipología de la cláusula de exoneración o limitación de responsabilidad.....	358
12. Cláusula de exoneración o limitación de responsabilidad en los Contratos por Adhesión. Cláusulas abusivas.....	358
13. Limitaciones en particular.....	361
14. Cláusulas de exoneración o limitación de responsabilidad extracontractual.....	366
15. Cláusulas de agravación de la responsabilidad del deudor.....	367
16. Consecuencias de las cláusulas de exoneración o limitación de responsabilidad.....	367
17. Consecuencias de la irregularidad de estas cláusulas.....	368
18. Legalidad de la limitación de la responsabilidad en el contrato de seguro.....	369
19. Cláusulas de limitación de responsabilidad anterior o posterior al Coronavirus.....	370
20. UPM la contratación con el Estado la Buena Fe y la Seguridad Jurídica.- Solución ejemplarizante.....	372
21. Jurisprudencia.....	373

PARTE XIII

Transmisión del Coronavirus en los sanatorios: residencias de ancianos y la "obligación de seguridad".....377

1. Presentación del tema.....377
2. Infección Intrahospitalaria.....377
3. Obligación de Seguridad.....378
4. Obligación de seguridad en la obligación de consumo y la buena fe...379
5. De lo previsible a lo evitable.....380
6. Daño por infección intrahospitalaria.....381
7. Fundamento de esta responsabilidad. Propuestas doctrinarias.....383
8. Situación en la Residencia de Ancianos.....385
9. Jurisprudencia.....388

PARTE XIV

El coronavirus, la sociedad y el bien común.....391

1. Generalidades.....391
2. Concepto de bien común.....391
3. Primacía del bien común.....393
4. Elementos esenciales.....393
5. Caracteres.....394
6. La responsabilidad de todos por el bien común.....395
7. Coronavirus. El Papa Francisco, el Bien Común y un llamado a la Solidaridad.....396

PARTE XV

Reflexión final.....399

1. Delirio de omnipotencia.....399
2. Encierro Generalizado.....400
3. Todo se detuvo.....401
4. Todo cambio.....401
5. Prevención.....401
6. Ética del cuidado de la salud.....402
7. La salud.....402
8. Momento para la reflexión.....402

9. Solidaridad.....403
10. Saldremos de esto juntos.....:404

BILBIOGRAFÍA JURÍDICA.....405