

CONTENIDO

PRÓLOGO. Por Luis Larrañaga	21
-----------------------------------	----

CLÁUSULAS MODIFICATIVAS DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL

Capítulo I

CONCEPTO, FUNDAMENTO Y LÍMITES	25
--------------------------------------	----

Luis Larrañaga

1. Introducción.....	25
1.1. El acuerdo de partes y la ley.....	25
1.2. Interpretación estricta	26
1.3. De naturaleza cualitativa o cuantitativa	27
2. Concepto y distintas denominaciones	27
2.1. Aplicación en el régimen contractual y aquiliano.....	27
2.2. Cláusulas restrictivas o de irresponsabilidad.....	28
2.3. Cláusulas modificativas	32
2.4. Diferencias con la cláusula de indemnidad.....	34
3. Fundamentos para su admisibilidad.....	35
3.1. La admisión y rechazo.....	35
3.2. La necesidad de una contraprestación	35
3.3. El beneficio que podrían generar.....	36
3.4. Un justo equilibrio.....	36
4. Ejemplos en la legislación y doctrina	37
4.1. Cláusulas limitativas	37
4.2. Cláusulas de exoneración.....	38
4.3. Cláusulas de agravamiento.....	38
5. Diferencias entre relación obligacional y cláusula modificativa	39
5.1. La modificación de una obligación de medios por una de resultado	39
5.2. La supresión de la causa de la obligación o del contrato.....	43
5.3. La falta de consentimiento.....	45

5.4.	Cuando está en juego la esencia de la obligación	46
6.	Diferencia entre la cláusula modificativa y el sistema de responsabilidad civil.....	47
6.1.	Vigencia de los principios <i>alterum non laedere</i> y de seguridad jurídica	47
6.2.	El sistema de la responsabilidad civil	48
6.3.	¿Es admisible la «derogación» de los arts. 1319 y 1342 CC?	49
7.	Los límites vinculados a las cláusulas modificativas	49
7.1.	Límites mencionados por la doctrina y jurisprudencia	49
7.2.	Los límites tienen su fuente en la ley.....	51
7.3.	El dolo, culpa grave, orden público e integridad de las personas	52
7.4.	El orden público, la moral y buenas costumbres	59
8.	Otros límites a las cláusulas modificativas	66
8.1.	En el contrato de construcción.....	66
8.2.	El incumplimiento de una obligación esencial excluye los pactos modificativos de la responsabilidad	71
8.3.	Exoneración y falta de objeto del contrato	72
8.4.	La exoneración por incumplir una obligación de resultado	74
8.5.	Las cláusulas abusivas en general (abuso de derecho)	76
8.6.	La exoneración genérica de responsabilidad	78
8.7.	La contrariedad a la buena fe objetiva.....	80
8.8.	El principio de razonabilidad.....	82
8.9.	Los plazos de prescripción extintiva y caducidad y las cláusulas modificativas	84
8.10.	La exclusión de las normas dispositivas sin justificación suficiente.....	86
8.11.	Las cláusulas generales	87
9.	Cláusulas modificativas en la responsabilidad extracontractual.....	88
9.1.	La naturaleza de orden público	88
9.2.	Un cambio de criterio	89
9.3.	Límites y admisión del cúmulo	90
10.	Las cláusulas modificativas de la responsabilidad en las relaciones de consumo	91
10.1.	El contrato entre profesional y consumidor	91
10.2.	Las cláusulas abusivas.....	94
10.3.	El control formal y sustancial de la cláusula abusiva	99

10.4. La abusividad en una cláusula modificativa de responsabilidad	100
10.5. Cláusula modificativa abusiva y causa justificada.....	102
10.6. Ejemplos de cláusulas modificativas abusivas en materia de consumo	102
10.7. La cláusula sorpresa en materia de tarjeta de crédito	103
10.8. La cláusula limitativa y el seguro obligatorio.....	104
10.9. Examen particular sobre las cláusulas modificativas	104

Capítulo II

CLÁUSULAS LIMITATIVAS Y DE EXONERACIÓN	105
--	-----

Ornella Balarini

1. Consideraciones preliminares	105
2. Particularidades de las cláusulas limitativas.....	105
3. Cláusulas de limitación o exoneración de responsabilidad en torno al concepto de incumplimiento.....	107
3.1. Criterio doctrinario acerca de la admisibilidad	107
3.2. Por culpa leve.....	107
3.3. Por culpa grave	109
3.4. Por dolo	110

Capítulo III

CLÁUSULAS DE AGRAVAMIENTO.....	113
--------------------------------	-----

Bruno Moglia

1. Introducción.....	113
2. En torno al incumplimiento.....	115
2.1. Culpa leve y levísima	115
2.2. Otros pactos que pueden determinar el aumento de la responsabilidad.....	116
2.3. Garantía y asunción convencional de riesgos	117
2.4. Daños imprevisibles	123
2.5. Daños indirectos	124
2.6. Comentario de Larrañaga: los daños imprevisibles e indirectos examinados bajo la óptica de la asimetría contractual y el abuso de derecho	125

Capítulo IV

JURISPRUDENCIA 127

Tomás Burgueño

1. Cláusula penal y liquidación convencional y anticipada de daños 127
 - 1.1. La liquidación convencional y anticipada no se debe si existen justas causas 127
 - 1.2. La cláusula de liquidación anticipada como limitativa del monto resarcitorio 129
 - 1.3. La liquidación anticipada es una cláusula que determina preventivamente la cuantía de los daños 130
2. Las cláusulas modificativas y la falta de consentimiento 131
 - 2.1. No son admisibles las cláusulas unilaterales sin consentimiento de la otra parte 131
 - 2.2. Se requiere un consentimiento libremente expresado 132
3. Cláusulas exonerativas de responsabilidad 132
 - 3.1. No se admite la cláusula exonerativa pactada en términos generales 132
 - 3.2. Cláusula de exoneración en materia de arrendamiento de cosas 133
 - 3.3. No se admite cláusula de exoneración en caso de culpa grave 133
 - 3.4. Cláusula de exoneración abusiva e incompatible con la naturaleza del contrato 134
4. Cláusulas limitativas de responsabilidad 135
 - 4.1. Límite: violación a reglas morales, dolo y culpa grave 135
 - 4.2. Límite: cuando infringe el principio consagrado en el art. 1253 CC. Aplicación del principio de razonabilidad 135
5. Cláusulas modificativas en contratos de adhesión 136
 - 5.1. La cláusula de exoneración es válida cuando no es abusiva o vejatoria 136
 - 5.2. Son de interpretación estricta 136
 - 5.3. Se admite incorrectamente la derogación del sistema de responsabilidad civil contractual 136
 - 5.4. Se admiten en contratos internacionales siempre que no sean desleales ni sobre cuestiones indisponibles 137
 - 5.5. Se admiten siempre que no sean contrarias al orden público o a las buenas costumbres 138
6. Cláusulas exonerativas en responsabilidad extracontractual 139

REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS..... 141

LA CAUSA EXTRAÑA NO IMPUTABLE EN LA RESPONSABILIDAD
DEL ESTADO POR DAÑOS CAUSADOS A PERSONAS
PRIVADAS DE LIBERTAD BAJO SU CUSTODIA

Fernando Tovagliari, Viviana Galletto, Lucas Ventura y Soledad García Fariña

1. Introducción..... 147

2. Evolución histórica de la irresponsabilidad a la responsabilidad..... 148

 2.1. Primera etapa: las Constituciones de 1830 y 1917..... 149

 2.2. El régimen regulado por las Constituciones de 1934 y 1942 149

 2.3. Las constituciones de 1952 y 1967 151

3. El factor de atribución en la responsabilidad del Estado..... 152

 3.1. Nociones sobre el concepto de factor de atribución..... 152

 3.2. Factor objetivo de imputación..... 153

 3.3. El factor de atribución subjetivo..... 155

 3.4. La inexistencia de un factor de atribución único..... 158

4. Algunos posibles encuadres normativos en los daños padecidos por personas privadas de libertad bajo la custodia del Estado 160

 4.1. Obligaciones de fuente constitucional y legal 160

 4.2. Alcance y naturaleza de la obligación de velar por la integridad física de las personas bajo la custodia del Estado..... 164

5. Causales de exoneración 171

 5.1. Noción..... 171

 5.2. Tipos de causas de exoneración 172

 5.3. Requisitos de la causa extraña no imputable 175

 5.4. Procedencia de la causa extraña no imputable en supuestos de reclamos por responsabilidad del Estado 178

6. Estudio particular de sentencias..... 179

 6.1. El hecho del tercero como causal de exoneración 179

 6.2. El hecho de la víctima como causal de exoneración..... 186

7. Otra jurisprudencia relevante 192

 7.1. La culpa como factor de atribución de responsabilidad del Estado 192

 7.2. Existencia de obligación de fuente legal y posición del Estado como garante 193

7.3. Eximientes de responsabilidad: ¿se puede invocar el hecho del tercero o hecho de la víctima?	196
8. Si se inicia un accionamiento con base en un régimen de responsabilidad que el órgano jurisdiccional no considera procedente, ¿puede modificarse la calificación? <i>Iura novit curia</i>	198
9. Conclusiones	203
Referencias bibliográficas	204

RESPONSABILIDAD CIVIL DE LAS PLATAFORMAS DIGITALES

Luis Seguí y Rodrigo Canadell

1. Introducción y objeto del trabajo	209
2. Plataformas digitales: ¿de qué hablamos cuando hablamos de plataformas digitales?	211
2.1. Precisión previa y concepto	211
2.2. Clasificación de plataformas digitales	213
3. Plataformas digitales: sujetos intervinientes y relaciones de consumo	214
3.1. Evolución	214
3.2. Calificación como relación de consumo	214
4. Responsabilidad civil de las plataformas digitales	218
4.1. Introducción	218
4.2. Modelos de responsabilidad en el Derecho extranjero	220
5. Nuestra opinión	229
5.1. La relación entre usuarios y la plataforma es una relación de consumo	229
5.2. Responsabilidad civil de las plataformas en la relación directa con el usuario	230
5.3. Responsabilidad civil de las plataformas por incumplimiento en la relación subyacente	231
5.4. Responsabilidad de plataformas digitales de la Sociedad de la Información: responsabilidad por contenido subido a internet	235
Conclusiones	237
Referencias bibliográficas	238

RESPONSABILIDAD EXTRACONTRACTUAL,
ILÍCITO CONTINUADO, COMPETENCIA
DESLEAL Y PRESCRIPCIÓN EXTINTIVA

Jaime Berdaguer

1. El caso planteado	243
2. Delimitación de la cuestión planteada	244
3. Diferencias entre defensa de la competencia y competencia desleal	245
4. El art. 1332 del Código Civil. El hecho ilícito «competencia desleal». Su naturaleza de «hecho ilícito continuado»	246
4.1. El art. 1332 del Código Civil	246
4.2. El hecho ilícito continuado en el derecho penal	248
4.3. El hecho ilícito continuado en el derecho civil. Derecho italiano y español.....	250
4.4. Derecho uruguayo. Jurisprudencia	252
4.5. El hecho ilícito continuado en el derecho uruguayo. Conclusión	253
5. El art. 38 de la Ley 17.250 (LRC): ¿es aplicable en la especie?	255
5.1. El art. 38 de la LRC. Aspectos generales	255
5.2. Ámbito de aplicación del art. 38 (continuación).....	256
5.3. Ámbito de aplicación del art. 38 (final)	257
6. Conclusión general.....	258
Referencias bibliográficas.....	259

RESPONSABILIDAD DE LA COMISIÓN
ADMINISTRADORA DE EDIFICIOS

Luis Larrañaga y Mariela Varela Gaitán

1. Introducción.....	261
2. Su falta de regulación en el derecho positivo.....	261
3. Las facultades de la asamblea y del administrador	263
3.1. Conferidas por el reglamento o la ley	263
3.2. Funciones y cometidos: la interpretación general y caso a caso	264
3.3. Las funciones y cometidos del administrador	265
4. Naturaleza del encargo del administrador: mandatario legal y representante	265
4.1. La normativa aplicable	265

4.2. Mandato o arrendamiento de servicios	266
4.3. Representación legal de la copropiedad	267
4.4. Su función como mandatario	268
5. La función formal y los cometidos reales de la comisión administradora	269
5.1. El administrador y la comisión administradora	270
5.2. El verdadero rol de la comisión.....	270
6. Regulación jurídica de los diversos cometidos que puede cumplir	272
6.1. Cometidos expresos e implícitos	272
6.2. Mensajero o mandatario	273
6.3. La comisión administradora carece de poder de representación de los copropietarios	273
6.4. Asume encargos directos de la asamblea	274
6.5. Cometidos reales.....	275
7. La comisión administradora como mandataria	275
7.1. Mandataria de control y de consejo	275
7.2. Las instrucciones impartidas por la asamblea	276
7.3. Puede actuar como mandataria con o sin representación	277
8. El exceso en el mandato conferido.....	277
8.1. Mandato con o sin representación	277
8.2. Prohibición de traspasar los límites del mandato	278
8.3. Exceso de las facultades conferidas.....	279
9. Régimen de la responsabilidad en caso de abuso o exceso.....	280
10. Responsabilidad de los integrantes de la comisión administradora	281
11. Actuación de la comisión administradora en conflicto con el administrador	283
12. Conclusiones	283
Referencias bibliográficas	284

RESPONSABILIDAD DE LOS COPROPIETARIOS FRENTE A LA COPROPIEDAD

Luis Larrañaga y Mariela Varela Gaitán

Introducción	287
1. Sujetos de la responsabilidad en el régimen de propiedad horizontal.....	288
1.1. El consorcio o copropiedad	288

1.2.	Los copropietarios.....	290
1.3.	El promitente comprador	291
1.4.	Los sujetos y la unidad funcional como objeto	292
2.	Clasificación de las obligaciones de los copropietarios frente a la copropiedad.....	293
2.1.	Criterios de clasificación: el reglamento y la ley	293
2.2.	Obligaciones del copropietario en relación con su unidad de propiedad horizontal	294
2.3.	Limitaciones al ejercicio de derechos	296
2.4.	Obligaciones de los copropietarios en relación con los bienes comunes y a los bienes comunes de uso exclusivo.....	300
2.5.	Obligaciones de conducta de los copropietarios frente a la copropiedad	312
2.6.	Obligaciones del copropietario en relación con las acciones y omisiones de los sujetos a los que se confiere el uso o arriendo de la unidad	314
3.	Daños a los bienes comunes y/o propios de los copropietarios.....	317
3.1.	El bien propio del titular de la unidad funcional.....	317
3.2.	Daños a los bienes propios de otros titulares y comunes de consorcio	317
4.	Diferentes obligaciones y responsabilidades que se generan en materia de propiedad horizontal	320
4.1.	Reclamaciones de la copropiedad por cambio de destino	320
4.2.	Comentario a la sentencia.....	320
5.	Fuente de la responsabilidad de los copropietarios frente a la copropiedad.....	323
5.1.	Régimen de responsabilidad aplicable	323
5.2.	El reglamento de copropiedad como fuente de obligaciones y responsabilidad	323
5.3.	Naturaleza jurídica del reglamento de copropiedad.....	324
5.4.	La modificación del reglamento: mayoría especial o unanimidad	325
5.5.	La fuerza expansiva del reglamento de copropiedad.....	326
5.6.	El reglamento de copropiedad como convención adhesiva	327
5.7.	Prevalencia del reglamento de copropiedad.....	328
6.	Régimen de la responsabilidad en conflictos entre los propietarios y la copropiedad	332
6.1.	La responsabilidad contractual	332
6.2.	Examen de la doctrina	332

6.3. La jurisprudencia	333
6.4. Una sentencia que se funda en la responsabilidad extra- contractual	334
6.5. Criterio de la doctrina y jurisprudencia	335
6.6. El deber de mitigar el daño en la propiedad horizontal	335
6.7. El daño moral en la responsabilidad en propiedad hori- zontal.....	336
Conclusiones	336
Referencias bibliográficas	338

RESPONSABILIDAD DEL ADMINISTRADOR EN ALGUNOS COMETIDOS DE LA PROPIEDAD HORIZONTAL

Luis Larrañaga y Mariela Varela Gaitán

1. Introducción.....	341
2. El administrador y el gobierno de la propiedad horizontal	342
3. Clasificación legal de los deberes del administrador.....	344
3.1. Cometidos relacionados con los bienes comunes del edificio....	345
3.2. Cometidos con relación a la conducta de los copropieta- rios	346
3.3. Cometidos con relación a la Asamblea de copropietarios.....	347
3.4. Cometidos jurídicos	347
3.5. Cometidos administrativos	349
3.6. Cometidos de gestión económica	349
3.7. Otros cometidos derivados de la naturaleza jurídica del rol del administrador	350
4. El deber de informar del administrador	350
4.1. La obligación de rendir cuentas.....	351
4.2. El administrador y las comunicaciones.....	354
4.3. Deber de informar acerca de vicios o defectos de bienes comunes.....	356
4.4. Deber de informar sobre la liquidación de los gastos co- munes	356
5. Régimen de la responsabilidad del administrador.....	357
5.1. Falta de ejecución, demora o exceso en el encargo	357
5.2. Distintas hipótesis de responsabilidad del administrador....	358
6. Conclusiones	359
Referencias bibliográficas	359

LA INTEGRACIÓN DEL CONTRATO

Juan Blengio

1. Introducción.....	361
2. Precisiones.....	364
2.1. La integración es una actividad diversa a la interpretación.....	364
2.2. El carácter polisémico de la palabra «contrato».....	364
2.3. La concepción tradicional.....	365
3. Examen crítico.....	366
4. La concepción moderna. Integración como procedimiento de construcción del reglamento contractual.....	370
5. Crítica.....	371
6. La doctrina sincrética.....	372
7. En resumen.....	372
8. Desde cuándo rigen las fuentes de la determinación del reglamento contractual y cómo operan.....	372
9. Cómo se produce la integración.....	373
10. Antecedentes del art. 1291, inc. 2.....	374
11. Conclusiones de la primera parte.....	376

