

# ÍNDICE

www.librotecnia.cl

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 EXTRACONTRACTUAL 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 EXTRACONTRACTUAL 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 EXTRA CONTRACTUAL O ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA? .....	274
7.6. ESTATUTO DE RESPONSABILIDAD APLICABLE .....	275
7.7. PRESUPUESTOS DE LA RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL .....	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
	<a href="http://www.librotecnia.cl">www.librotecnia.cl</a>