Índice

Abreviaturas 17

Introducción

1. Cambio climático 31
1.1 Definiciones 31
1.1.1 Clima 31
1.1.2 Cambio climático 32
1.2 Problema complejo y pluridimensional 33
1.2.1 Tragedia actual y reto multidisciplinario 33
1.2.2 Crecimiento económico, catástrofe ecológica-humana y ciencia 34
1.2.3 Un problema demostrado que el Derecho debe combatir 35
1.3 Origen humano del cambio climático 36
1.3.1 Causalidad general o genérica 36
1.3.2 Causalidad específica o individual 40
2. Ideas centrales 45
2.1 Propósitos 45
2.1.1 Relatar el estado de la cuestión 45
2.1.2 Reflexionar sobre el aporte de la RE ante los riesgos y daños climáticos 46
2.2 Debilidad de la RE para mitigar el cambio climático 50
2.2.1 Estructura de la RE 50
2.2.2 Cuasi-imposibilidad actual de probar la causalidad específica 50
2.3 Contribución del Derecho Privado 60
2.3.1 Acciones para prevenir o atenuar los daños climáticos 60

Capítulo I

Aspectos básicos del cambio climático

1. Reseña histórico-científica del cambio climático antropogénico 63
1.1 Actividad humana: condición necesaria del cambio climático 63
1.1.1 Tesis dominante 63
1.1.2 Antropoceno 63

www.librotecnia.cl

1.1.3 Historia 66
1.2 Pioneros científicos modernos y contemporáneos 70
1.2.1 Humboldt 70
1.2.2 Arrhenius 70
1.2.3 Tyndall y Foot 71
1.2.4 Manabe y Wetherald 72
1.3 Ciencia de la detección y atribución 73
1.3.1 Contexto 73
1.3.2 Concepto 74
1.3.3 Métodos 79
1.3.4 Incertidumbres 81
1.3.5 Tipos de atribución 82
1.3.6 Aplicaciones legales y políticas 91

2. Causalidad 94
2.1 Causalidad genérica 94
2.1.1 Desde las emisiones de GEI a los daños ambientales y personales 94
2.1.2 Evidencia científica del IPCC 103
2.2 Causalidad específica 119

3. Fines y tareas fundamentales ante el cambio climático 120
3.1 Mitigación y adaptación 120
3.1.1 Disminución del riesgo de cambio climático y de sus efectos nocivos 120
3.1.2 Reducción de la intensidad de los efectos del cambio climático 121
3.1.3 Responsabilidad ética subyacente a la mitigación y adaptación 123
3.2 Resiliencia 127
3.2.1 Concepto 127
3.2.2 Resiliencia y adaptación 127
3.2.3 Adaptación, resiliencia y mitigación 128
3.2.4 Desigualdad social 129

4. Ética ambiental y cambio climático 133
4.1 Introducción 133
4.1.1 Objeto de la disciplina 133
4.1.2 Preguntas centrales 134

4.2 Ética ambiental contemporánea 135
4.2.1 Surgimiento de la disciplina 135
4.2.2 Jonas 136
4.2.3 Singer 140
4.3 Generaciones futuras 144
4.3.1 Legitimación moral 144
4.3.2 Teorías sobre la conducta ambientalmente correcta 158

www.librotecnia.cl

4.4 Laudato Si 163

5. Cambio climático, derechos humanos y desarrollo sostenible 168
5.1 Vulneración de derechos fundamentales 168
5.1.1 Derechos comprometidos 168
5.1.2 Responsabilidad de los Estados 169
5.2 Desarrollo sostenible 170
5.2.1 Concepto 170
5.2.2 Derecho a emitir GEI 172
5.2.3 Influencia del PP en la lucha contra el cambio climático ... 175
5.2.4 Visiones europea y estadounidense sobre el PP y el cambio climático 178

6. Economía, propiedad y cambio climático 181
6.1 Economía del cambio climático 181
6.1.1 Informe Stern 181
6.1.2 Tragedia climática de los comunes 181
6.1.3 Impuesto al carbono 195
6.2 Importancia de la economía del clima 206
6.2.1 Traducción del idioma científico a lenguaje económico 206
6.2.2 Funciones 208

7. Cambio climático: un fenómeno disruptivo del derecho 210
7.1 Problemas y desafíos 210
7.1.1 Incertidumbre jurídica 211
7.1.2 Complejidad del litigio climático. Causalidad probabilística 211
7.2 Tratamiento jurídico especial 225
7.2.1 El cambio climático no es un problema trivial 225
7.2.2 Laguna normativa 226

8. Regulación del cambio climático en Chile 230
8.1 Proyecto de ley sobre cambio climático 230
8.1.1 Necesidad de una ley 230
8.1.2 Tramitación 230
8.2 LMCC 234
8.2.1 Objetivos 234
8.2.2 Principios inspiradores 235
8.2.3 Conceptos 239
8.2.4 Otras materias 239

www.librotecnia.cl

Capítulo II

Funciones de la responsabilidad civil ante los riesgos y daños climáticos

1. Aspectos preliminares 241
1.1 RE y daño climático 241
1.1.1 Autores 241
1.1.2 Víctimas 250
1.2 Sistema de RE 251
1.2.1 Concepto 251
1.2.2 Argumentos de policy 253
1.2.3 Funciones de la RE 254

2. Sistema de RE 255
2.1 Multifuncionalidad 255
2.1.1 Fundamento, diseño y rol esencial de la RE 255
2.1.2 Funciones y efectos indirectos de la RE 256
2.1.3 Limitaciones de la RE 257
2.1.4 Críticas al sistema de RE 257
2.2 Políticas o tareas de la RE 258
2.2.1 Política compensatoria 258
2.2.2 Política distributiva 260
2.2.3 Política reformadora 265
2.2.4 Política regulatoria 265
2.3 Funciones y consecuencias regulatorias de la RE 266
2.3.1 Regulación conductual 266
2.3.2 Prevención del daño 267
2.3.3 Determinación, control y cumplimiento de estándares . 268
2.3.4 Coordinación entre regulación y RE 272
2.4.1 Argumentación judicial bipolar y multipolar 275
2.4.2 Rol social-pedagógico de la jurisprudencia en el control de los riesgos 292
2.4.3 Culpa y causalidad 297

3. Función resarcitoria 301
3.1 Rol y propósito esencial de la RE 301
3.1.1 Justicia correctiva y justicia distributiva 301
3.1.2 Justicia correctiva, daño y reparación 302
3.2 Justicia correctiva: fundamento de la RE 303
3.2.1 Idea formalista 304
3.2.2 Concepto híbrido 305
3.2.3 Noción remedial de RE 306
3.2.4 Justicia correctiva y RE estricta 313
3.2.5 Justicia correctiva, creación de riesgos y daños 315
3.3 Estructura, función y fin de la RE 346

www.librotecnia.cl

3.3.1 Restablecimiento de la justicia correctiva 346
3.3.2 RE ante la mitigación y la adaptación 346
3.4 Función reparadora en el derecho comparado 371
3.4.1 Common law 371
3.4.2 Derecho francés 381
3.4.3 Derecho chileno 388

4. Función disuasoria de conductas ilícitas perjudiciales 399
4.1 Análisis Económico del Derecho 400
4.1.1 Posner 401
4.1.2 Calabresi 408
4.2 Función ecológico-preventiva 410
4.2.1 Derecho privado y RE ante la problemática ambiental. 410
4.2.2 RE ecológica 411
4.3 Función preventiva en el derecho comparado 413
4.3.1 Common law 413
4.3.2 Derecho francés 432
4.3.3 Derecho chileno 436

5. Función sancionadora de ilícitos dolosos o sumamente imprudentes 452
5.1 *Common law* 452
5.1.1 Daños punitivos 452
5.1.2 Categorías 454
5.1.3 Daños restitutorios 458
5.2 Derecho francés 461
5.2.1 Reparación integral del daño 461
5.2.2 Sanción: función y efecto concreto de la RE en la jurisprudencia 462
5.2.3 Discusión dogmática 468
5.3 Derecho chileno 470
5.3.1 Función oficial de la RE: reparar el daño 470
5.3.2 De hecho, la RE además castiga conductas repugnantes ... 472

6. Función distributiva: complementaria o sustitutiva del seguro 484
6.1 De la responsabilidad individual a la seguridad social 484
6.1.1 RE: un producto de la concepción dominante del riesgo ... 484
6.1.2 RE ante la ausencia de seguros estatales o sociales comprensivos 486
6.1.3 Seguros estatales o sociales comprensivos 486
6.2 Funciones regulatoria y distributiva de la RE en Chile 487
6.2.1 La RE ante la falta o insuficiencia de seguros 487
6.2.2 Emisiones de GEI, desastres naturales, daños y RE 494

www.librotecnia.cl

Capítulo III

Elementos de la responsabilidad civil por daño climático

1. Daño 503
1.1 Insuficiencia del riesgo de daño 503
1.1.1 Necesidad de un riesgo concretado o daño real 503
1.1.2 La creación y/o aumento de riesgos, materializados en daño, da lugar a la RE 504
1.2 Particular complejidad de los daños climáticos 508
1.2.1 Riesgos de daño generados por la emisión de GEI 508
1.2.2 ¿Puede la RE ayudar realmente a prevenir y reparar los daños climáticos? 508
1.3 Modelos de reparación de los daños provocados por el cambio climático 526
1.3.1 Propuesta de Farber 527
1.3.2 Propuesta de McKinnon 539
2. Infracción de un deber de cuidado 542
2.1 Régimen general de RE 542
2.1.1 Necesidad de acreditar la culpa de quien causa daños climáticos 542
2.1.2 Contenido y extensión del deber de cuidado de los emisores de GEI 543
2.1.3 Previsibilidad del daño 545
2.2 Kivalina 565
2.2.1 El litigio 565
2.2.2 Ejemplos adicionales 568
2.2.3 Reacción de la doctrina 570
2.3 Determinación judicial del deber de cuidado de los emisores de GEI 573
2.3.1 Criterios 573
2.3.2 Calificación del deber de cuidado 579
2.4 Urgenda 581
2.4.1 Discusión en las instancias 581
2.4.2 Sentencia de casación 582
3. Nexo causal (necesario y directo) entre la emisión de GEI y el daño 601
3.1 La causalidad como cuestión científica y filosófica 601
3.1.1 Objetivo 601
3.1.2 La causalidad: cuestión de hecho con implicancias de derecho 603
3.1.3 Causalidad y contexto 612
3.1.4 Lenguaje causal 613
3.2 Algunas tesis filosóficas sobre la causalidad 617
3.2.1 Hume 617

www.librotecnia.cl

3.2.2 Kant 622
3.2.3 Mill 625
3.2.4 Russell y Anscombe 630
3.2.5 Lewis 644
3.3 Explicaciones angloamericanas de la causalidad en la RE 656
3.3.1 Aspectos empírico y normativo de una cuestión física: el nexo causal 656
3.3.2 Green 702
3.3.3 Hart y Honoré 717
3.3.4 Wright 789
3.3.5 Stapleton 844
3.4 Principales teorías de imputación objetiva que limitan la RE 870
3.4.1 Esbozo 870
3.4.2 Causa próxima 871
3.4.3 Causa adecuada 874
3.4.4 Ámbito o fin de protección de la norma 883
3.5 Prueba de la causalidad entre las emisiones de GEI y daños 885
3.5.1 El problema 885
3.5.2 Prueba de la causalidad genérica 887
3.5.3 Prueba de la causalidad específica 891
3.5.4 Desafíos científicos de la RE climática 948
3.5.5 Nuevos aportes científicos a la prueba de la causalidad climática 951
4. Causalidad compleja 971
4.1 Casos causalmente difíciles 971
4.1.1 Planteamiento 971
4.1.2 Causalidad anticipada 972
4.1.3 Sobre-determinación causal o causalidad alternativa 973
4.1.4 Causalidad difusa (incertidumbre causal) 975
4.2 RE de los demandados en casos de causalidad alternativa y difusa 980
4.2.1 Plan 980
4.2.2 Obligación a la deuda 981
4.2.3 Contribución a la deuda 1017

Impresiones 1021

Bibliografía

Libros 1027
Capítulos de libros 1036
Tesis de pre y postgrado 1062
Normas jurídicas citadas 1063

www.librotecnia.cl