

## **CONCLUSIONES COMISIÓN N°3. RESPONSABILIDAD DERIVADA EN LA PANDEMIA. FUNCIÓN PREVENTIVA DE DAÑOS.**

### **A. PREVENCIÓN. PARTE GENERAL.**

1. **PREVENCIÓN Y PRECAUCIÓN.** La función preventiva incluye principios de prevención y de precaución.
2. **DEBER DE PREVENCIÓN DE TERCEROS.** Existe deber de prevención de terceros solo si hay deber específico o si la no actuación configura un abuso del derecho.
  - a. **A FAVOR:** Matilde Pérez, Eduardo Carena, Leonardo Marcellino, Cristian Werlen, Fernando Ubiría, Norma Martínez, R. Sebastián Danuzzo, Tomás Rueda, Enrique Müller, Rosario Etchevesti, Lucas Zudaide, Paula Cicchino, Pamela Tolosa, Raúl Martínez Appiolaza, Pablo Quirós, Juan C. Pandiella y Martín Juárez Ferrer.
  - b. **EN CONTRA:** Florencia Pérez, Estela Fernández Puentes, Patricia Alegre y Liliana Ludueña.
3. **VULNERABILIDAD Y TUTELA PREVENTIVA.** La persona vulnerable debe ser protegida por las herramientas de tutela preventiva.
4. **COVID Y CASO FORTUITO.** Se recomienda considerar especialmente la situación de pandemia a los efectos de analizar la configuración del caso fortuito, en particular en relación a la responsabilidad de establecimientos educativos.
5. **LEGE FERENDA:**
  - a. **PRINCIPIO PRECAUTORIO.** Se señala la conveniencia de incorporación del principio precautorio a la legislación civil, en los mismos términos que fuera recomendado en las Jornadas Nacionales de Derecho Civil del 2011, en Tucumán.

- b. **DAÑOS PUNITIVOS.** Se señala la conveniencia de ampliación de ámbitos de aplicación de los daños punitivos, en los términos que fuera recomendado en las Jornadas Nacionales de Derecho Civil de 2019, en Santa Fe.
- c. **EN CONTRA:** Luis Sáenz, Sebastián Picasso, Juan C. Pandiella y Paula Cicchino.

## **B. PREVENCIÓN Y CONTRATOS.**

### **6. ACCIÓN PREVENTIVA Y ÁMBITO CONTRACTUAL.**

A. Acción preventiva genérica del art. 1711 CCC no es aplicable al ámbito contractual.

a. Luis Sáenz, Sebastián Picasso, Liliana Ludueña, Paula Cicchino

B. Acción preventiva genérica del art. 1711 CCC resulta aplicable al ámbito contractual.

a. Matilde Pérez, Eduardo Carena, Leonardo Marcellino, Cristian Werlen, Fernando Ubiría, Norma Martínez, R. Sebastián Danuzzo, Tomás Rueda, Enrique Müller, Rosario Etchevesti, Lucas Zudaide, Pamela Tolosa, Raúl Martínez Appiolaza, Pablo Quirós, Juan C. Pandiella, Patricia Alegre, Ester Ferrer, Martín Juárez Ferrer, Estela Fernández Puentes, Florencia Pérez, Ramiro Córdoba, Florencia Córdoba, Virginia Angelli, Claudia Oviedo.

### **7. TUTELA PREVENTIVA DEL ART. 1032 CCC.**

a. El art. 1032 CCC es una especie del género función preventiva.

i. **EN CONTRA:** Luis Sáenz, Sebastián Picasso, Paula Cicchino

b. El art. 1032 CCC exige gravedad tanto en relación a la probabilidad de que el daño ocurra como en relación a su magnitud.

i. **EN CONTRA:** Juan C. Pandiella, Rosario Etchevesti, Lucas Zudaide.

8. **TUTELA PREVENTIVA Y RELACIONES DE CONSUMO.** La pandemia generó una ampliación de la contratación a través de plataformas digitales. En ese contexto, corresponde resaltar que en la medida que el proveedor delega tareas y funciones al consumidor (o prosumidor) se presume su responsabilidad.

En el caso de consumidores adultos mayores, la tecnologización forzosa, no acompañada de información y formación adecuada debe ser calificada como

práctica abusiva en los términos del CCC y habilita el ejercicio de las acciones que dicho Código prevé.

#### 9. **ACCIÓN PREVENTIVA SOCIETARIA.**

La acción preventiva del art. 1711 CCC constituye una herramienta con potencialidad para descomprimir el conflicto estructural que se da entre socios mayoritarios y minoritarios de las sociedades cerradas, permitiendo al juez/a ordenar medidas saneadoras del abuso de las mayorías o de las minorías y también disponer la separación de uno o más socios.

### **C. PREVENCIÓN Y SUPUESTOS PARTICULARES.**

10. **CLÁUSULAS DE INDEMNIDAD LEY 27.573.** No es posible calificar en abstracto como abusivas las cláusulas de indemnidad habilitadas por la Ley 27.573.

11. **ACCIÓN PREVENTIVA EN MATERIA DE DERECHOS PERSONALÍSIMOS.** La evaluación de procedencia de la acción preventiva de daños en materia de protección de derechos personalísimos cuando estos se ven amenazados a través de internet requiere la aplicación de los estándares de CSJN en la materia.

12. **PREVENCIÓN Y SALUD. VACUNACIÓN Y HECHO DEL DAMNIFICADO.** En principio, el hecho de haberse vacunado contra COVID no constituye un hecho del damnificado ni asunción de riesgos.

a. **EN CONTRA:** Juan C. Pandiella.

13. **RIESGO Y EVALUACIÓN SEGÚN COMPLIANCE.** Los criterios utilizados en materia de *compliance* son de aplicación para integrar los deberes de indemnidad de quienes desarrollan actividades riesgosas.

14. **FUNCIÓN PREVENTIVA Y RIESGOS DEL DESARROLLO.** La función preventiva de la RC constituye una herramienta útil en casos de riesgos del desarrollo a los fines de evitar el agravamiento o continuación del daño.

15. **FUNCIÓN PREVENTIVA DEL CCC Y LEGISLACION ESPECIAL.** El deber general de no dañar y la acción preventiva de daños refuerzan y complementan las herramientas de tutela preventiva de la legislación especial en materia de familia, género, consumo, ambiente, entre otros.

**16. PREVENCIÓN Y CUESTIONES PROCESALES. LEGE FERENDA.** Se destaca la conveniencia del dictado de normas procesales provinciales que faciliten la eficacia de la acción preventiva de daños del art. 1711 y ss. del CCC.