

LL 28/12/2011, 7, con nota de Marcelo F. Trucco, DJ 01/02/2012, 32, Sup. Penal 2012 (febrero), 40, LL 2012-A, 188, AR/JUR/74330/2011.

La Corte Interamericana de Derechos Humanos no tienen potestad para fallar exclusiva ni principalmente conforme a su propia jurisprudencia, sino de acuerdo a lo que se establezca en la correspondiente norma jurídica internacional, establecida por un tratado, la costumbre, un principio general de derecho o un acto jurídico unilateral, vigente para el Estado parte de la pertinente causa (del voto concurrente del Juez Vío Grossi). — CIDH, *Gelman c. Uruguay*, 24/02/2011, LL Online, AR/JUR/99929/2011.

## ÍNDICE GENERAL

Prólogo..... 9

### CAPÍTULO 1 — LA JUSTICIA ALTERNATIVA COMO VÍA EMERGENTE PARA LA REPARACIÓN DE LOS DAÑOS ENTRE PERSONAS EN SITUACIÓN DE DESIGUALDAD

Arnulfo Sánchez García

1. La desigualdad en la gestión de los conflictos derivados de los daños .....11
2. Vías tradicionales de acceso a la justicia y la reparación de daños..... 17
3. Los Mecanismos Alternativos de Solución de Controversias para  
gestionar la reparación de los daños ..... 19

### CAPÍTULO 2 — CONTEXTO DE LA REPARACIÓN DE LOS DAÑOS ENTRE PERSONAS HUMANAS A TRAVÉS DE LOS MASC

Carlos A. Ghersi

1. Introducción..... 25
2. Los derechos personalísimos..... 26
3. Los Tratados, Pactos y Convenciones Internacionales ..... 29

4. El daño a la persona humana en sus derechos personalísimos.....	30
5. Dos ejemplos jurisprudenciales .....	31
6. Conclusión .....	36

**CAPÍTULO 3 — LA REPARACIÓN DE LOS DAÑOS DERIVADOS DE ACCIDENTES DE TRÁNSITO A TRAVÉS DE LOS MASC**

Graciela Lovece

1. Introducción.....	39
2. La regulación jurídica de los daños ocasionados por accidentes de tránsito.....	41
2.1. Los accidentes de circulación y los legitimados pasivos .....	42
2.2. Las eximentes de responsabilidad objetiva del dueño y/o guardián del automotor .....	44
2.3. El seguro obligatorio de responsabilidad civil .....	45
2.4. Los daños materiales al vehículo .....	46
3. La importancia de los MASC en materia de reparación de daños materiales en accidentes de tránsito.....	46
4. Conclusión .....	50

**CAPÍTULO 4 — LA REPARACIÓN DE DAÑOS PROVOCADOS POR LA OBRA PRIVADA A TRAVÉS DE LOS MASC**

Carlos A. Gherzi

1. Introducción.....	51
2. Algunos ejemplos jurisprudenciales .....	53
2.1. Conflicto intravecinal o edificio .....	54
2.2. Conflicto extravecinal o edificio.....	57
2.3. Obras clandestinas y antirreglamentarias sobre la pared medianera .....	58
3. Los conflictos vecinales de alto impacto en la convivencia .....	59
4. Conclusión .....	60

**CAPÍTULO 5 — LA REPARACIÓN DE DAÑOS DERIVADOS DE LA PRAXIS MEDICA A TRAVÉS DE LOS MASC**

Celia Weingarten

1. Introducción.....	63
2. El denominado consentimiento informado y su eficacia jurídica.....	64
3. El paciente y su estado o estadio emocional-psíquico de condicionamiento.....	65
4. El médico: su discrecionalidad y los daños propios de cada terapéutica, según el estadio científico .....	67
5. El eximente del “presunto consentimiento” resulta inadecuado.....	68
6. El eximente de la discrecionalidad medical y los daños propios según el estadio científico es un adecuado eximente .....	69
7. Contenido de la información.....	71
8. Legitimación de los familiares. Menores de edad .....	72
9. La instrumentación y sus excepciones.....	73
10. Responsabilidad por falta de información .....	74
11. Conclusiones .....	75

**CAPÍTULO 6 — LA REPARACIÓN DE DAÑOS EN MATERIA DE INVERSIONES A TRAVÉS DE LOS MASC**

Carlos Gherzi

1. Introducción.....	77
2. La afectación de excedentes.....	79
3. La responsabilidad por el gerenciamiento o la empresa por la inversión.....	80
4. La legislación vigente .....	82
5. La resolución de conflictos .....	85
6. Conclusión .....	86

**CAPÍTULO 7 — LA REPARACIÓN DE LOS DAÑOS PROVOCADOS POR LA COMISIÓN DE HECHOS DELICTIVOS A TRAVÉS DE LA MEDIACIÓN PENAL**

María Victoria Wajsman

1. Introducción.....	87
----------------------	----

2. Algunas consideraciones preliminares sobre el Derecho Penal .....	89
3. La implementación de la mediación penal: un necesario cambio de paradigma	93
3.1. La mediación y el protagonismo de las partes .....	93
3.2. La mediación y el principio de legalidad (procesal) .....	96
3.3. La mediación, el Derecho Penal de última ratio y los fines de la pena .....	98
4. Conclusión .....	99

**CAPÍTULO 8 — LA REPARACIÓN DE LOS DAÑOS PROVOCADOS A LOS CONSUMIDORES EN EL COMERCIO ELECTRÓNICO A TRAVÉS DE LOS MASC**

Leonel Javier Ciliberto

1. Introducción.....	103
2. ¿Cuáles son las razones que empujan a los incumplidores a no resolver los conflictos a través de los MASC? .....	104
3. ¿Cómo lograr que los MASC resulten una herramienta eficaz? .....	106
4. La autorregulación en el mercado electrónico. Ventajas y desventajas para los consumidores.....	109
5. La conservación de la confianza del consumidor como consecuencia de la reparación inmediata .....	111
6. Los MASC como herramienta para los consumidores del mercado electrónico .....	112
7. Conclusión .....	115

**CAPÍTULO 9 — LA REPARACIÓN DE LOS DAÑOS PROVOCADOS A LOS CONSUMIDORES EN EL COMERCIO TRADICIONAL EN EL ÁMBITO LOCAL Y TRASNACIONAL A TRAVÉS DE LOS MASC**

Jessica Fanny Aza

1. Introducción.....	117
2. Desarrollo .....	118
3. Conclusiones.....	125

**CAPÍTULO 10 — LA REPARACIÓN DE DAÑOS PROVOCADOS POR PRÁCTICAS DESLEALES DE COMERCIO A TRAVÉS DE LOS MASC**

Alejandra Walle y Vanesa Larroque

1. Introducción.....	129
2. Diferencia entre cláusulas abusivas y prácticas abusivas. Marco normativo ...	130
3. Normativa aplicable .....	134
4. Daños y clase de medios alternativos de resolución de conflicto .....	135
5. Reparación. Daño punitivo.....	144
6. Conclusión .....	145

**CAPÍTULO 11 — MATERIAS MEDIABLES EN LA REPARACIÓN DE LOS DAÑOS**

Elida Susana Lombardi

1. Introducción.....	149
2. Del derecho imposición al derecho dialógico .....	150
2.1. El avance en la República Argentina .....	150
3. Reformas pendientes .....	152
4. El derecho dialógico en los contratos .....	153
5. Materias mediables en la reparación de daños.....	154
5.1. Principio general .....	154
5.2. Limitaciones de la Ley de Mediación Nacional 26. 589 con las modificaciones del Código Civil y Comercial. ....	154
5.2.1. Acciones penales. Acción civil de reparación de daños derivada de un delito. Impedimentos para reparar .....	155
5.2.2. Relaciones de familia. Acción de reparación de daños.....	155
5.2.3. Causas en las cuales el Estado sea parte. Autorización Expresa. Supuestos excluidos de transacciones. Responsabilidad del Estado por daños. Expropiación .....	156
5.2.4. Concursos preventivos y quiebras. Los Acuerdos preventivos extrajudiciales y la mediación .....	158
5.2.5. Procesos de inhabilitación, de declaración de incapacidad y de rehabilitación. Procesos sobre restricciones a la capacidad. Daños ocasionados por personas con restricciones a la capacidad .....	159

5.2.6. Juicios sucesorios. Audiencia. Sucesión extrajudicial. Acuerdos sobre designación de administrador. Inventario y avalúos. Partición y adjudicación.....	161
5.2.7. Procesos urgentes. Reparación de daños.....	161
5.2.8. Acciones laborales. Reparación de daños. Competencia civil. Jurisprudencia. ....	162
5.3. Otras limitaciones del Código Civil y Comercial.....	162
5.3.1. Asuntos susceptibles a ser declarados nulos judicialmente. Confirmación.....	162
5.3.2. Los casos de la lesión e imprevisión.....	163
5.3.3. Negociación sobre derechos irrenunciables. Reparación de daños.....	164
5.3.4. Negociación sobre reparación de daños por derechos inexistentes o declarados ineficaces.....	164
5.4. Supuestos especiales.....	164
5.4.1. El transporte aéreo.....	164
5.4.2. El transporte marítimo.....	166
5.4.3. Las acciones colectivas.....	166

**CAPÍTULO 12 — LA RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS EN  
LOS ASUNTOS EN QUE ESTÁN LAS CARGAS PÚBLICAS  
INCUMPLIDAS CON EL ESTADO O EL ESTADO IMPONE  
CARGAS Y PRODUCE DAÑOS**

Virginia M. Rodríguez Alonso

1. Introducción.....	169
2. Las necesidades que el Estado busca satisfacer. Las necesidades públicas.....	170
3. Recursos públicos y recursos tributarios.....	171
3.1. Recursos provenientes del ejercicio de poderes inherentes a la soberanía o al poder de imperio. Recursos Tributarios.....	172
3.1.1. Clasificación.....	173
3.2. Poder tributario. Concepto.....	175
3.3. El Sistema Tributario.....	176
4. Los daños en el Derecho Tributario.....	178
4.1. Daños al Estado por incumplimiento de las obligaciones fiscales. El bien jurídico tutelado.....	178

4.2. Daños al sujeto obligado por excesiva imposición del Estado. La presión Fiscal. Incumplimiento en el procedimiento.....	179
5. Los MASC en el Derecho Tributario.....	182
5.1. Clases de Procesos Jurisdiccionales en el Derecho Tributario.....	182
5.2. La posición tradicional.....	182
5.3. Nuevas influencias. La reforma 2017.....	183
6. Conclusión.....	184

**CAPÍTULO 13 — LA OBLIGACIÓN DE RESARCIMIENTO DEL DAÑO EN  
MATERIA ADUANERA A TRAVÉS DE LA MEDIACIÓN**

Vicente Torre Delgadillo

1. Introducción.....	187
2. Devolución de los bienes embargados y resarcimiento de los daños.....	189
3. Solicitud de la reparación del daño ante la imposibilidad material de devolución de la mercancía ilegalmente embargada.....	194
4. La mediación como una alternativa eficiente para lograr el resarcimiento del daño en materia aduanera.....	196
5. Conclusiones.....	197

**CAPÍTULO 14 — LA REPARACIÓN DE DAÑOS POR EL ESTADO A  
TRAVÉS DE LA MEDIACIÓN, POR DAÑOS PROVOCADOS POR LA  
INDUSTRIA FARMACÉUTICA**

Borja García Vázquez

.....	199
-------	-----

**CAPÍTULO 15 — REPARACIÓN DEL DAÑO EN LAS SOLUCIONES  
AMISTOSAS ANTE EL SISTEMA INTERAMERICANO DE  
DERECHOS HUMANOS**

Alfredo Islas Colín

1. Soluciones amistosas.....	209
1.1. Procedimiento ante la CIDH (Comisión).....	213

1.2. Procedimiento ante la Corte IDH .....	217
2. Reparación del daño .....	222
2.1. Violaciones al debido proceso .....	222
2.2. Violaciones al derecho a la vida, tortura, detención arbitraria.....	223
2.3. Obstaculización de aborto de menor violada .....	224
2.4. Violaciones a la integridad personal, garantías judiciales y tortura.....	225
3. Conclusiones.....	226

## CAPÍTULO 16 — LA REPARACIÓN DE DAÑOS CAUSADOS POR SERVICIOS PÚBLICOS A LA PERSONA A TRAVÉS DE LOS MASC

Andrea Patricia Campbell

1. Introducción.....	229
2. Los servicios públicos. Encuadre normativo .....	230
3. Desarrollo del rol de Estado en relación a los servicios públicos a lo largo de los años.....	232
4. Mecanismos Alternativos de Solución de Conflicto .....	238
5. Conclusión .....	240

## CAPÍTULO 17 — CONTEXTO DE LA REPARACIÓN DE LOS DAÑOS POR VÍAS ALTERNATIVAS ENTRE PARTICULARES Y EL ESTADO

Enzo Esteban Donato Brun

1. Introducción.....	241
2. La relación jurídica existente entre los particulares y el Estado.....	242
3. El riesgo creado derivado de la actividad Estatal .....	243
4. La causación de daños y la normativa aplicable en materia de responsabilidad del Estado.....	245
5. Consideraciones y propuestas en torno al papel de los MASC .....	250

## CAPÍTULO 18 — LA REPARACIÓN DE LOS DAÑOS EN MATERIA DE SERVICIOS FINANCIEROS A TRAVÉS DE LOS MASC

Juan Manuel Ottati Paz

1. Introducción.....	253
2. El crecimiento de las controversias.....	255
3. ¿Qué son las inversiones? .....	256
4. ¿Quiénes son los inversores? .....	257
5. Obligaciones que surgen de los Acuerdos Internacionales de Inversión (AII) y los Tratados Bilaterales de Inversión (TBI) .....	258
6. Tribunales Arbitrales Internacionales .....	259
7. Métodos Alternativos para la Solución de Controversias.....	260
7.1. Negociación directa .....	261
7.2. Negociación facilitada .....	261
7.2.1. Conciliación.....	261
7.2.2. Mediación.....	262
7.3. Previsión y prevención de controversias.....	262
7.3.1. Defensores u “ombudsmen” .....	263
7.3.2. Dispute resolution board (DRB).....	263
7.3.3. Diseño de sistemas de solución de controversias (DSSD).....	263
7.3.4. Evaluación neutral previa (ENP).....	263
7.3.5. Comprobación de hechos.....	264
8. Conclusión .....	264

## CAPÍTULO 19 — EL PAPEL DE LA CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS EN LA REPARACIÓN DE DAÑOS ENTRE EL ESTADO Y LOS PARTICULARES

Marcela Mejjide

1. Introducción.....	267
2. Existe un real acceso a la justicia de la CIDH?.....	269
3. Los tiempos y la duración del proceso ante la CIDH .....	272
4. ¿Existe en verdad el principio de igualdad entre las partes en los procesos ante la CIDH? .....	274
5. Los MASC en la CIDH. El procedimiento de solución amistosa .....	277
6. Conclusión .....	280

---

 JURISPRUDENCIA SISTEMATIZADA

Silvia Cristina Ippolito

1. Mediación.....	281
1.1. Materias mediabiles .....	281
1.2. Daños y perjuicios.....	294
1.3. Honorarios del mediador.....	297
1.4. Honorarios de letrados por mediación.....	302
1.5. Reapertura de la mediación .....	304
1.6. Caducidad de la mediación.....	306
1.7. Prescripción de la mediación.....	309
2. Arbitraje.....	310
2.1. Materias arbitrables .....	310
2.2. Materias no arbitrables .....	317
2.3. Juicio arbitral.....	318
2.4. Laudo arbitral.....	322
2.5. Nulidad del laudo.....	327
3. Conciliación .....	333
4. Daños a los consumidores y los MASC .....	338
4.1. Mediación.....	338
4.2. Conciliación.....	343
5. Daños por mala praxis y los MASC .....	344
6. Daños por accidentes de tránsito y los MASC.....	345
7. Los MASC en el Derecho del Trabajo.....	346
7.1. Conciliación.....	346
7.2. Servicio de Conciliación Laboral Obligatoria (SECCLO).....	359
7.3. Conciliación judicial .....	380
8. Los MASC en el Derecho Penal.....	381
8.1. Mediación .....	381
8.2. Conciliación .....	394
9. La Corte Interamericana de Derechos Humanos y la relación entre el Estado y los particulares .....	398