

ÍNDICE

El daño moral en la jurisprudencia

Autor: José Luis Zavala Ortiz

Editorial Libromar /2022

www.librotecnia.cl

Presentación	13
--------------------	----

Primera Parte

CONCEPTUALIZACIÓN, LEGITIMADOS ACTIVOS Y PRUEBA	15
--	----

1. Evolución del concepto del daño moral	17
2. Transmisibilidad de derecho a demandar daño moral	22
3. Legitimado activo de acción por indemnización por daño moral	23
3.1. Criterios acerca de titularidad de acción indemnizatoria por daño moral	23
3.2. Legitimado de la acción de reparación por daño moral por reper- cusión es evidentemente todo perjudicado o dañado con el acto ilícito	25
3.3. Código Civil no limitó acción por daño moral a herederos o pa- rientes de víctima con exclusión de otros	27
3.4. Daño moral de víctimas de rebote	30
3.4.1. Procede daño moral a víctima por “rebote” toda vez que se vio lesionado en sus afectos por el daño físico de su cónyuge y al asumir el cuidado doméstico de aquella	30
3.4.2. Procede resarcir daño moral a familiares de víctima que falleció	30
3.4.3. Procedencia de acción de indemnización de perjuicios por daño moral de cónyuge de víctima directa de falta de servicio como víctima por repercusión	31

www.librotecnia.cl

4.	No es revisable por recurso de casación en el fondo regulación del daño moral por parte de los jueces de la instancia	32
5.	Si no se cumplen requisitos para acoger acción por daño patrimonial no puede concederse por daño moral	33
6.	No puede indemnizarse daño moral por mismas circunstancias por las que se indemnizó el lucro cesante	33
7.	Improcedencia de excluir daño moral en caso de afectación de bienes materiales. Oportunidad desde la que se reajusta monto indemnizatorio	34
8.	Prueba del daño moral	35
8.1.	Criterios de determinación de la prueba del daño moral	35
8.2.	Prueba de hecho infraccional no es suficiente para tener por acreditado daño moral	36
8.3.	Daño moral se somete a mismas reglas probatorias que daño material pero en virtud de su naturaleza no es necesaria una prueba directa	36
8.4.	Principio de normalidad en prueba del daño moral por mala praxis médica	37
8.5.	Vínculo de parentesco con la víctima hace presumir efectividad de dolor para reclamar daño moral	37
8.6.	Acreditación de daño moral de hija de mujer fallecida en accidente de tránsito por medio de declaración de testigos contestes	38

Segunda Parte

DAÑO MORAL EN EL ÁMBITO CONTRACTUAL 43

1.	Procedencia de la indemnización por daño moral por incumplimiento contractual	45
2.	No procede acoger excepción de transacción si ella dice relación con obligaciones que aún no habían nacido a la época de su celebración ...	52
3.	Exigencia de prueba del daño moral por incumplimiento contractual .	53
4.	Daño moral por negligentemente de constructoras en cumplimiento de transacción	54
5.	Daño moral que deben indemnizar a compradora inmobiliaria y constructor de vivienda	56
6.	Daño moral no puede basarse en perjuicio hipotético	56
7.	Demora en inscripción de bien inmueble por obligación que emana de contrato da derecho a reclamar daño moral	57

8. Daño moral causado por incumplimiento contractual que implica envío de antecedentes morosos a Boletín Comercial	58
9. Procede daño moral ya que se acreditó incumplimiento de contrato de seguros que provocó molestias, enojo, e impotencia	58
10. Procede daño moral en responsabilidad contractual en el ámbito de contratos de transporte	59
11. Prueba de daño moral por incumplimiento de contrato de arrendamiento	60
12. Improcedencia de daño moral si no se ha acredita fundamentos del mismo. No bastan molestias de un supuesto incumplimiento contractual	61

Tercera Parte

DAÑO MORAL RESPECTO DE PERSONAS JURÍDICAS .. 63

1. Criterio minoritario que niega la reparación del daño moral a las personas jurídicas	65
2. Posición mayoritaria que permite la reparación del daño moral a personas jurídicas	66

Cuarta Parte

CASUÍSTICA

1. Pérdida de tiempo personal de la víctima da lugar a indemnizar daño moral	79
2. Incumplimiento de banco del deber de informar a codeudora solidaria el verdadero monto de obligación caucionada	80
3. Procede indemnización por daño moral a incumplimiento contractual por parte de entidad bancaria	81
4. Error en inclusión de persona en boletín de morosidad financiera exige indemnización del daño moral	82
5. Indemnización del daño moral no tiene carácter reparatorio	85
6. Daño moral puro y de consecuencias patrimoniales	85
7. Daño moral consecuencia de negligencia médica respecto del paciente y sus parientes	86
8. Procede indemnizar daño moral por accidente del trabajo	87
9. Reparación del daño moral por robo de vehículo en estacionamiento proporcionado por el proveedor	88

10. Fundamentos para rechazar indemnización del daño moral por vulneración del derecho a la propia imagen	90
11. Consumidor debe ser indemnizado por daño moral padecido por accidente en establecimiento del proveedor	91
12. Daño moral sufrido por hija y nieto por restos retirados y enterrados en fosa común. Inexistencia de distinción	93
13. Incumplimiento contractual que provoca afectación a vida profesional. Indemnización del daño moral	94
14. Daño moral por incumplimientos en ámbito de la construcción	95
14.1. Indemnización por daño moral por fallas constructivas en vivienda adquirida por la demandante	95
14.2. Daños y filtraciones en inmueble soportados por tres años afectando habitabilidad hacen presunción de existencia de daño moral ..	96
14.3. Procede indemnización de perjuicios por concepto de daño moral a actores que esperaron casas SERVIU y estas se encuentran con graves defectos de construcción	98
14.4. Daño moral sufrido por demandante se acreditó por testigos y por tener que habitar departamento con varias filtraciones de agua	99
14.5. Determinación de daño moral de demandante por incumplimiento de contrato de ampliación de construcción	99
15. Procede indemnización del daño moral por desposeimiento ilegal de predio a su propietario	102
16. Imputación de pagos por concepto de indemnización recibidos por la víctima en caso de suspensión condicional del procedimiento	102
17. No existe impedimento para demandar indemnización de perjuicios a partir de hechos que configuraron incumplimiento de deberes matrimoniales	103
18. Omisión de AFP en cuanto a cambio de representante legal de empresa deudora. Arresto indebido que causa daño moral	104
19. Incumplimiento de contrato por parte de Isapre. Indemnización del daño moral por hostigamiento contractual	105
20. Notario suplente incurre en responsabilidad extracontractual si de su actuar negligente se deriva daño moral y material provocado a víctima. <i>Lex artis</i>	106
21. Estrés, preocupación y alteración en actividades cotidianas son prueba de existencia de daño moral	107
22. Daño estético se encuentra comprendido dentro del daño moral	108

23. Compensación pagada en sede penal no es obstáculo para el ejercicio de la indemnización por daño moral si no se cumple con principio de satisfacción integral	109
24. No se deriva daño moral de sustracción de vehículo motorizado	110
25. No hay daño moral a indemnizar por divorcio realizado fraudulentamente si el cese de convivencia se produjo hace mucho tiempo	111
26. Se configura daño moral si por mala realización de examen a paciente le diagnostican tumor	111
27. Error en examen informado al día siguiente no es suficiente para configurar daño moral	112
28. Determinación de daño moral por falta de servicio de Carabineros ..	115
29. Procede indemnización de daño moral en virtud de haber sido víctima del delito de lesiones leves	116
30. Indemnización por daño moral a favor de adultos mayores debe considerar Convención Interamericana sobre Protección de Derechos Humanos de Personas Mayores	117
31. Daño moral como consecuencia de daño corporal sufrido	118
32. Procede indemnización de perjuicios respecto a víctima que dejó de ser una mujer autovalente	118
33. Daño moral emanado de depresión y trastorno adaptativo no encuentran previsibilidad en hecho de expulsión de sindicato	119
34. Debe indicarse claramente por qué hechos y bajo qué norma se reclama indemnización por daño moral	120
35. No hay vicio en sentencia que no condena a daño moral de hija que no fue solicitado en demanda	121

Quinta Parte

DAÑO MORAL EN ACCIDENTE DE TRÁNSITO

1. Cuando ocurre un accidente de tránsito la víctima debe soportar el dolor y la aflicción derivados de su dolencia física	125
2. Cuantificación del daño moral de víctima por fractura en la columna y en consideración de su edad	127
3. Víctima que queda impedida de caminar por hecho ilícito debe ser indemnizada por el dolor sufrido	128
4. Daño moral por repercusión a cónyuge, hijas y nietos de la víctima fallecida producto de atropello	129

5. Cuantificación del daño moral de la víctima que sólo sufrió lesiones leves y se vio afectada psicológicamente	130
6. Daño moral sufrido por víctima a raíz de lesiones graves consistente en fractura	130
7. Para efectos de determinar <i>quantum</i> del daño moral debe considerarse la edad de la víctima	131
8. <i>Quantum</i> de la indemnización por daño moral por lesiones sufridas en accidente de tránsito	132
9. Cuantificación del daño moral por sufrimiento de parientes de víctima en accidente de tránsito queda entregada a prudencia del juez	133
10. Víctima que sufre invalidez del 70% para el resto de su vida por accidente de tránsito debe ser indemnizada	134
11. Criterio de orden normal de los afectos para acreditar el daño moral. Carga de la prueba respecto del demandado y no de víctimas	134
12. No obstante existir suspensión condicional del procedimiento queda a salvo el ejercicio de las acciones en sede civil de la víctima	137
13. Responsabilidad de autopista es subjetiva. Criterios para fijar monto de indemnización por daño moral a cónyuge, hijos, padres y hermanos de víctima	138
14. Daño psicológico mayor causado por accidente de tránsito	140
15. Criterios de determinación de daño moral de víctimas de accidente de tránsito por pérdida de órganos	141
16. Efecto de acuerdo reparatorio en reparación de daño moral causado por accidente de tránsito	142
17. Daño moral no se produce por los que afectan solamente a automóvil por accidente de tránsito	143
18. Indemnización por daño moral a hijos de padre fallecido en accidente de tránsito	144

Sexta Parte

DAÑO MORAL EN EL ÁMBITO LABORAL 147

1. Indemnización del daño moral por término de relación laboral	149
2. Indemnización del daño moral por accidente del trabajo	157
2.1. Fundamentos de la reparación del daño moral en accidente del trabajo	157
2.2. Valoración de la prueba	160

2.3. Cónyuge de trabajador accidentado tiene legitimación activa en acción de responsabilidad extracontractual por daños derivados de dicho accidente	162
2.4. Tribunales laborales carecen de competencia para conocer de acción de responsabilidad extracontractual por accidente de trabajador ..	163
2.5. Daño moral reclamado por hijas de trabajador fallecido se rige por normas de responsabilidad extracontractual	164
2.6. Indemnización por daño moral a funcionaria que sufre accidente de trayecto y queda con incapacidad y salud irrecuperable	165
2.7. Criterios para cuantificar daño moral por accidente del trabajo en razón del daño sufrido por el trabajador	166
2.8. Reajustes e intereses de daño moral a resarcir por empleador por accidente del trabajo con resultado de muerte son los regulados por el Código Civil	167
3. Reparación del daño moral a trabajador en procedimiento de tutela laboral	168
3.1. Juez puede condenar a indemnización por daño moral si acoge acción de tutela laboral	168
3.2. Demanda por daño moral es procedente en subsidio de demanda por despido injustificado	169
3.3. El hecho de acoger acción de vulneración de derechos no confunde indemnización sancionatoria con indemnización por daño moral ..	169
3.4. Procedencia de indemnización por daño moral además de la especial del art. 489 del Código del Trabajo a funcionario a contrata vulnerado en sus derechos	171

Séptima Parte

CUANTIFICACIÓN DEL DAÑO MORAL

1. Criterio de gravedad y permanencia en la evaluación del daño moral .	177
2. Criterio de capacidad del demandado para pago de indemnización ..	180
3. En cuantificación del daño moral no puede aplicarse misma reglas utilizadas para determinación de daños materiales	182
4. Edad de la víctima	183
5. <i>Quantum</i> del daño moral considerando secuelas físicas notorias y alteración de proyectos de vida	185
6. Criterio de cuantificación del daño moral de pérdida de extremidad en accidente de tránsito	185

7. Cuantificación del daño moral considerando calidad de hijos que tienen las víctimas de fallecido en accidente de tránsito	188
8. Cuantificación del daño moral a causa de falta de servicio estatal	190
8.1. Muerte por de cónyuge y padre de demandantes por falta de servicio municipal	190
8.2. Baremo. Monto a indemnizar por concepto de daño moral por fallecimiento de hijo por falta de servicio	191
9. Monto de indemnización del daño moral no se puede imponer “en globo”	193
10. Cuantificación del daño moral por daño moral por epilepsia y daño neurológico de menor por falta negligencia médica	194
11. Criterios de cuantificación del daño moral por pérdida de extremidad de persona de 79 años	194
12. Cuantificación de daño moral por perjuicio de agrado	195
13. Determinación de procedencia y monto de daño moral para víctimas de delito de lesiones graves y menos graves	196
14. Pérdida de masa encefálica producto de accidente genera daño moral ..	197
15. Obligación de cambiar de actividad laboral por parte de la víctima se debe considerar para fijar <i>quantum</i> indemnizatorio	198
16. Determinación de <i>quantum</i> de daño moral en virtud de grado de parentesco	198
17. Procede rebaja de indemnización de daño moral ya que no existen exámenes que constaten que molestias producidas por el accidente no han permanecido en el tiempo y que derivación a programa de salud mental tienen más relación con el abandono de la cónyuge	199
18. Procede aumento de <i>quantum</i> indemnizatorio por daño moral a víctimas por rebote en virtud de relación de dependencia directa y discapacidad ésta	200
19. Por incumplimiento contractual daño moral debe ser proporcional al hecho que lo genera	200
20. Reajustes e intereses de indemnización por daño moral se cuentan desde la sentencia ejecutoriada	202
21. Sentencia debe contener ponderaciones y fundamentos sobre los que decidió monto por daño moral	203