

Sumario	7
Nota a la 3ª edición	21
Abreviaturas	25

PARTE GENERAL

CAPÍTULO I. Concepto de daño moral	29
1. El daño moral en un sistema de cláusula general	29
2. El daño y sus funciones en un sistema de responsabilidad civil extracontractual.	34
3. Los tipos de daños. El problema del daño moral	37
4. El concepto de daño patrimonial	44
4.1. Concepción objetiva del daño	45
4.2. Teoría de la diferencia	48
5. El concepto de daño moral	51
6. Propuestas de solución al problema de la valoración del daño moral.	56
6.1. El daño moral como secuela del daño patrimonial.	59
6.2. Coordinación judicial: las tablas judiciales de valoración del daño moral	66
6.3. El establecimiento de límites cuantitativos.	68
6.4. La valoración basada en la disposición a pagar	70
6.5. La expropiación de los beneficios obtenidos con la infracción	72
7. Tabla de resoluciones	75
8. Bibliografía.	78
CAPÍTULO II. Problemas de concepto, valoración y cuantificación del daño moral (Análisis económico del Derecho)	83
1. Introducción: las preguntas en torno al daño moral.	83
2. El modelo económico básico del daño moral	87
3. El daño moral en relaciones contractuales.	96

4. Daño moral, preferencias y utilidad: el enfoque diferenciador por clases de bienes	103
5. La evidencia empírica sobre accidentes y función de utilidad relacionada con el daño moral.	108
6. Conclusiones	111
7. Tabla de resoluciones	112
8. Bibliografía.	114

CAPÍTULO III. Pautas de valoración del daño moral (Sistema legal de valoración de daños personales y el falso baremo del daño moral por prisión indebida) 119

1. El sistema de valoración de daños personales en el Texto Refundido de la Ley de Responsabilidad civil y Seguro en la Circulación de Vehículos a Motor	119
1.1. Los sistemas legales de valoración de daños y su compatibilidad con las Directivas sobre seguro de responsabilidad civil en accidentes de circulación: el caso Petillo v. Unipol (Sentencia TJUE 23.1.2014, C-371/12)	122
1.2. Reforma del sistema legal español de valoración de daños por la Ley 35/2015.	123
1.2.1. <i>Daño corporal y perjuicios, personales y patrimoniales, resarcibles</i>	124
1.2.2. <i>La culpa de la víctima y de la víctima menor de catorce años . . .</i>	125
1.2.3. <i>Los perjuicios se valoran conforme a las cuantías vigentes en el año en que se determine el importe de la indemnización por acuerdo extrajudicial o resolución judicial</i>	128
1.3. El sistema legal de valoración cuantifica el daño moral derivado del fallecimiento pero, en los casos de secuelas y lesiones temporales, no lo valora de manera distinta al daño psicofísico o a la pérdida de calidad de vida.	129
1.4. Aplicación orientativa del sistema legal de valoración	131
1.4.1. <i>Aplicación orientativa, que no analógica. La posibilidad de sumar a la indemnización resultante del sistema legal otra complementaria por el daño moral o pretium doloris calculada al margen del sistema.</i>	133
A) La tesis de las Salas 2. ^a , 3. ^a y 4. ^a : aplicación doblemente orientativa.	135
B) Sala 1. ^a : carácter cerrado del sistema legal de valoración, incluso cuando es aplicado orientativamente, con importantes excepciones de nota	138
1.4.2. <i>Accidentes especialmente trágicos</i>	142
1.5. Fallecimiento de la víctima: beneficiarios y pautas de cuantificación del daño moral	143
1.5.1. <i>Parentesco de los beneficiarios</i>	144
1.5.2. <i>Edad de la víctima y de algunos beneficiarios</i>	147
1.5.3. <i>Convivencia del perjudicado con la víctima</i>	147

1.5.4.	<i>Otros factores que justifican una indemnización complementaria por daño moral.</i>	148
1.5.5.	<i>Casos propuestos.</i>	149
1.6.	Lesiones temporales y secuelas de la víctima: la necesidad de distinguir entre el daño corporal y los perjuicios personales que éste genera	150
1.6.1.	<i>La pérdida o limitación de la calidad de vida como algo objetiva-mente médicamente y distinto del daño moral en sentido estricto.</i>	151
1.6.2.	<i>Secuela.</i>	152
A)	El daño moral básico es inherente a los perjuicios psicofísico y estético, los cuales se valoran en función de la gravedad de la lesión y de la edad de la víctima	152
B)	El daño moral complementario puede alcanzar hasta 96.000 euros si la lesión o lesiones concurrentes son muy graves	153
C)	Indemnización complementaria por el daño moral asociado a la pérdida de calidad de vida ocasionada por la secuela	154
D)	Indemnización complementaria destinada a familiares de grandes lesionados por el daño moral asociado a los cuidados y atención continuada	156
1.7.	Compatibilidad de las indemnizaciones por muerte y lesiones si ambos daños derivan del accidente de circulación y ajuste de la cuantía indemnizatoria a la que tienen derecho los herederos.	157
1.8.	Efectos del fallecimiento sobrevenido del lesionado en la determinación de la indemnización por secuelas según la jurisprudencia.	159
2.	El falso baremo del daño moral por prisión indebida	162
2.1.	El ámbito de aplicación del art. 294 LOPJ	164
2.1.1.	<i>Interpretación extensiva del art. 294 LOPJ.</i>	164
2.1.2.	<i>STEDH, de 13 de julio de 2010, asunto Tendam c. España: es contrario al principio de presunción de inocencia distinguir entre los motivos de la absolución a los efectos del art. 294 LOPJ.</i>	165
2.1.3.	<i>Interpretación estricta del art. 294 LOPJ.</i>	165
2.1.4.	<i>La STC, Pleno, 85/2019, de 19 de junio.</i>	167
2.2.	Perjuicios resarcibles	168
2.3.	Valoración del daño moral.	169
3.	Conclusiones	171
4.	Tabla de resoluciones	173
5.	Bibliografía.	177
 CAPÍTULO IV. Funciones alternativas a la compensación: prevención y punición		181
1.	Introducción	181
2.	Un problema de ambigüedad: función como finalidad y función como relación	184

3.	¿Es razonable asignar funciones-finalidad únicas a cada norma o institución?	188
4.	Dos dimensiones de la prevención: «prevención general» y «prevención específica»	191
5.	La función de punición	202
6.	Los daños punitivos.	204
6.1.	Cuestiones generales	204
6.2.	La función-finalidad de punición de los daños punitivos	207
6.3.	La función-finalidad de prevención general en los daños punitivos	210
6.3.1.	<i>Cuestiones previas.</i>	210
6.3.2.	<i>La fórmula de Hand</i>	211
6.3.3.	<i>Admisión de los daños punitivos</i>	212
6.3.4.	<i>Cálculo del monto de los daños punitivos.</i>	214
7.	¿Tiene funciones preventivas y punitivas el daño moral? Una recapitulación y algunas conclusiones	215
8.	Tablas de resoluciones.	219
8.1.	Sentencias de tribunales extranjeros	219
8.2.	Sentencias de tribunales españoles.	219
9.	Bibliografía.	219

PARTE ESPECIAL

CAPÍTULO I. Daño moral contractual.	227
1. La expansión apresurada del daño moral contractual y su desfiguramiento.	227
2. Dos concepciones del daño moral derivado de incumplimiento contractual	233
3. Fundamentos legales para el resarcimiento del daño moral contractual en Derecho español.	234
4. El reconocimiento del daño moral contractual en los Principios UNIDROIT, los proyectos de armonización del derecho privado europeo y la Convención de Viena sobre Compraventa Internacional de Mercaderías.	238
5. Constelaciones de casos de indemnización del daño moral contractual . .	240
5.1. Daño moral derivado del incumplimiento de un contrato de adquisición de vivienda.	240
5.1.1. <i>Fundamento jurídico de la indemnización por daño moral en el contrato de adquisición de vivienda.</i>	240
5.1.2. <i>Evolución de la jurisprudencia sobre indemnización del daño moral originado por el incumplimiento de un contrato de adquisición de vivienda</i>	242
5.1.3. <i>Límites a la indemnización del daño moral derivado del incumplimiento del contrato de adquisición de vivienda y existencia de daño moral</i>	243

A)	Entidad del daño moral derivado del incumplimiento del contrato de adquisición de vivienda	244
B)	Previsibilidad del daño moral derivado del incumplimiento del contrato de adquisición de vivienda (artículo 1107 CC).	248
5.1.4.	<i>Cuantificación de la indemnización por daño moral derivado del incumplimiento de contrato de adquisición de vivienda</i>	249
5.2.	Daño moral por pérdida de oportunidad procesal imputable a un profesional legal por negligente cumplimiento de sus obligaciones contractuales	251
5.2.1.	<i>La controvertida cuestión del tipo de daño derivado de la pérdida de oportunidad procesal y su cuantificación</i>	251
5.2.2.	<i>Crítica a la pérdida de oportunidad procesal entendida como un daño moral derivado de la lesión del derecho a la tutela judicial efectiva</i>	252
5.2.3.	<i>La pérdida de una oportunidad procesal supone un daño patrimonial si la acción frustrada tenía como finalidad la obtención de una ventaja de contenido económico. Excepcionalidad del daño moral</i>	255
5.2.4.	<i>Cuantificación del daño moral y del daño patrimonial por pérdida de oportunidad procesal</i>	258
5.3.	Daño moral por la pérdida de vacaciones	261
5.3.1.	<i>Retraso en un vuelo</i>	262
5.3.2.	<i>Extravío de equipaje</i>	263
5.3.3.	<i>Enfermedad durante la estancia</i>	264
5.3.4.	<i>Falta de información sobre la documentación que impide la realización del viaje</i>	265
5.4.	Daño moral derivado del incumplimiento de contratos de servicios funerarios	266
5.4.1.	<i>Traslado de los restos mortales sin conocimiento de los familiares</i>	267
5.4.2.	<i>Imposibilidad de velar al difunto</i>	267
5.4.3.	<i>Falta de correcto acondicionamiento del cadáver</i>	268
5.4.4.	<i>Falta de cumplimiento de la voluntad del difunto o sus familiares</i>	269
5.4.5.	<i>Falta de devolución de objetos personales del difunto</i>	269
5.5.	Daño moral derivado del incumplimiento de contratos vinculados a la celebración de una boda	270
5.5.1.	<i>Incumplimiento de un contrato de hostelería</i>	270
5.5.2.	<i>Incumplimiento de un contrato de arrendamiento de obra para la realización del reportaje fotográfico o de video</i>	272
5.5.3.	<i>Incumplimiento de un contrato de compraventa o de arrendamiento de obra del vestido de la novia</i>	273
5.6.	Daño moral en el caso Dieselgate	274
6.	Conclusiones	277
7.	Tabla de resoluciones	279
8.	Bibliografía	286

CAPÍTULO II. Daño moral derivado de muerte y de lesiones corporales	291
1. Introducción	291
2. Cuantificación del daño moral derivado de muerte	295
3. La aplicación del «baremo» de la LRCSCVM a los daños morales derivados de muerte	298
3.1. Daños morales derivados de muerte ajenos al ámbito circulatorio	298
3.2. Indemnización del daño moral por muerte en la LRCSCVM tras la Ley 35/2015	303
3.3. Casuística jurisprudencial y concordancia con el régimen vigente	307
4. Legitimación para reclamar indemnización del daño moral derivado de muerte. El derecho a la indemnización ex iure propio y ex iure hereditatis. Doctrina jurisprudencial	317
4.1. Jurisprudencia de la Sala 2. ^a del Tribunal Supremo	320
4.2. Jurisprudencia de la Sala 1. ^a del Tribunal Supremo	326
4.3. Jurisprudencia de la Sala 3. ^a del Tribunal Supremo	330
4.4. Criterios para delimitar el círculo de personas afectadas con derecho a indemnización	332
4.4.1. <i>Perjudicados y cuantificación del daño moral en la LRCSCVM</i>	332
4.4.2. <i>Casuística jurisprudencial</i>	335
5. Momento para determinar el perjudicado por daños morales por muerte	343
6. La pérdida de la vida como concepto indemnizatorio independiente	344
7. Transmisibilidad del crédito resarcitorio por daño moral	347
8. Transmisibilidad hereditaria del derecho a reclamar la indemnización por secuelas y lesiones temporales y compatibilidad con la indemnización por daños a los familiares por fallecimiento cuando fue consecuencia directa del accidente de tráfico que provocó las lesiones.	351
8.1. Compatibilidad de indemnizaciones en la LRCSCVM	357
8.1.1. <i>Compatibilidad de indemnizaciones en caso de fallecimiento del lesionado por lesiones temporales antes de fijarse la indemnización</i>	357
8.1.2. <i>Compatibilidad de indemnizaciones por secuelas estabilizadas del lesionado fallecido antes de fijarse la indemnización</i>	358
9. Daño moral derivado de lesiones corporales	359
9.1. Clases de daños morales	359
9.2. Daños morales derivados de lesiones temporales	361
9.3. Daños morales derivados de secuelas	365
10. Indemnización por secuelas e incapacidad temporal derivada de accidente de trabajo	369
11. Daños morales a familiares	373
11.1. Presupuesto de aplicación: gran invalidez	373
11.2. Legitimación en los daños morales a familiares	375
11.3. Cuantificación del daño en los llamados «perjuicios morales de familiares»	382

12. Disminución de la indemnización en el caso de fallecimiento de la víctima de daños corporales sufridos en accidentes de circulación	383
13. Daños morales y accidentes aéreos	384
14. Tabla de resoluciones	389
15. Bibliografía	398
CAPÍTULO III. Daño moral derivado de lesiones	405
1. Introducción	405
2. El Tribunal Supremo y la negligencia médica en España	410
2.1. ¿Cómo calculan los daños los tribunales españoles?	413
2.2. Componentes de los daños no patrimoniales solicitados y concedidos en los tribunales	417
2.3. Peritos	418
3. Un análisis cuantitativo de las resoluciones del Tribunal Supremo	419
3.1. Indemnización en los casos de recién nacidos	425
3.2. Compensación para los casos de muerte	428
4. Conclusiones	433
5. Tabla de resoluciones	434
6. Bibliografía	436
CAPÍTULO IV. Daño moral por falta de consentimiento informado	441
1. Bases de la infracción del consentimiento informado: supuestos de hecho, fundamento legal y bienes jurídicos protegidos	441
2. Relación de causalidad en los casos de infracción del consentimiento informado	445
2.1. Falta de consentimiento e insuficiencia de información	445
2.2. Una distinción útil del Common Law de los Estados Unidos: Injury-Causation y Decision-Causation	446
2.3. La jurisprudencia del Tribunal Supremo español y valoración	447
3. Tipo de daño indemnizable	452
3.1. Todo o nada: indemnización del daño corporal causado o ausencia de daño indemnizable	452
3.2. Doctrina de la pérdida de oportunidad	457
3.3. Daño moral asociado a la infracción del principio de autonomía decisoria del paciente y a la lesión del derecho a su integridad física	460
3.3.1. <i>Wrongful birth: el daño moral indemnizable incluye la afectación emocional asociada al nacimiento</i>	465
3.3.2. <i>La aplicación de la doctrina del consentimiento informado a los defectos de información del medicamento: el caso Agreal®</i>	465
4. Legitimación de los familiares del paciente	469
5. Conclusiones	470
6. Tabla de resoluciones	472
6.1. España	472
6.2. Estados Unidos de América	475

7. Bibliografía	475
---------------------------	-----

CAPÍTULO V. Daño moral derivado de accidente de trabajo y enfermedad profesional

1. Introducción	479
2. Compensación del daño derivado de accidente de trabajo y enfermedad profesional	480
2.1. Instrumentos indemnizatorios del daño derivado de contingencia profesional y su coordinación	480
2.2. La problemática propia de la valoración y cuantificación del daño –especialmente del daño moral– dificulta su íntegra reparación	482
2.3. Aplicación orientativa del baremo de circulación en la valoración y cuantificación del daño derivado de contingencia profesional	485
2.3.1. <i>Sistemas de valoración tasada del daño para garantizar la igualdad y seguridad jurídica en la compensación del daño</i>	485
2.3.2. <i>La aplicación orientativa del baremo de circulación en sede de contingencias profesionales no admite su reproducción mimética.</i>	486
2.3.3. <i>El nuevo baremo de circulación y la compensación del daño derivado de accidente de trabajo y enfermedad profesional</i>	489
3. Valoración del daño moral derivado de accidente de trabajo y enfermedad profesional	491
3.1. La valoración vertebrada de los daños y perjuicios sufridos.	491
3.2. ¿Prueba, presunción o acreditación indiciaria del alcance del daño moral?	492
3.3. Criterios de valoración del daño moral: baremo y contingencias profesionales	494
4. Cuantificación del daño moral derivado de accidente de trabajo y enfermedad profesional.	495
4.1. Especialidades en la aplicación del antiguo baremo de circulación: extensión de la compensación del daño moral.	496
4.1.1. <i>Daño moral e incapacidad temporal: las indemnizaciones básicas resarcan exclusivamente el daño moral.</i>	497
4.1.2. <i>Daño moral e incapacidad permanente: el factor de corrección «lesiones permanentes» indemniza únicamente el daño moral</i>	500
4.1.3. <i>Daño moral y muerte: las indemnizaciones básicas resarcan exclusivamente el daño extrapatrimonial.</i>	503
4.2. El nuevo baremo permite superar las especialidades en la cuantificación del daño moral	503
4.3. ¿Puede el órgano juzgador apartarse del baremo para reconocer indemnizaciones por daño moral superiores?.	505
5. Un baremo específico para la valoración y cuantificación del daño derivado de accidente de trabajo y enfermedad profesional	506
6. Nuevos parámetros en la cuantificación del daño moral por vulneración de derechos fundamentales en la relación laboral.	509

6.1.	Criterios de graduación de las sanciones administrativas para la cuantificación del daño moral	510
6.2.	Indemnización para «contribuir a la finalidad preventiva del daño»: ¿daños punitivos como extensión de la indemnización por daño moral?	511
6.3.	Daño moral derivado de acoso en el trabajo: la gravedad de la conducta del sujeto causante del daño.	513
7.	Conclusiones	517
8.	Tabla de resoluciones	518
9.	Bibliografía.	526
CAPÍTULO VI. Daño moral en las relaciones familiares		531
1.	Introducción	531
2.	De los privilegios e inmunidades familiares a la responsabilidad civil por los daños causados entre familiares	536
3.	¿Procede la acción de daños por infracción de los deberes matrimoniales?	539
4.	El daño indemnizable en la jurisprudencia	541
4.1.	Tipología	541
4.2.	Daños que tienen origen en el incumplimiento del deber de fidelidad	542
4.2.1.	<i>Atribución de una paternidad que no se corresponde con la biológica</i>	542
4.2.2.	<i>Riesgo de transmisión o transmisión efectiva de enfermedades venéreas</i>	553
4.3.	Daños que tienen origen en el incumplimiento de medidas acordadas en relación con los hijos e hijas menores de edad: guarda y relaciones personales	555
5.	La problemática del daño moral.	560
6.	Conclusiones	567
7.	Tablas de resoluciones.	569
7.1.	España	569
7.2.	Europa	573
7.3.	Estados Unidos de América	574
8.	Bibliografía.	574
CAPÍTULO VII. La cuantificación de los daños morales causados por las administraciones públicas		581
1.	Introducción	581
2.	Juntos y con frecuencia revueltos	582
3.	El principio de plena indemnidad o reparación integral del daño moral	584
4.	La función de la responsabilidad del Estado por daños morales: la necesidad de prevenirlos.	585
5.	La relevancia de los precedentes.	587
6.	La relevancia de los baremos	588

7.	Daños continuados: ¿Progresión o adaptación?	589
8.	Fallecimiento de un familiar	592
9.	Lesiones	594
10.	Privación de la libertad. El caso de la prisión preventiva no seguida de condena	595
	10.1. Interpretación inicial. Indemnización para quienes hubiesen probado su inocencia	595
	10.2. Interpretación posterior. Indemnización prácticamente para todos los que sufrieron prisión preventiva no seguida de condena	599
11.	Privación de la compañía de los hijos	603
12.	Dilaciones indebidas	608
13.	Daños al honor	613
14.	La (inexistente) deferencia de los Tribunales respecto de las decisiones administrativas previas	614
15.	La revisión en casación de la cuantificación del daño moral	615
16.	Conclusión.	618
17.	Tabla de resoluciones	618
18.	Bibliografía.	623
CAPÍTULO VIII. Daño moral por discriminación		627
1.	Planteamiento.	627
2.	El supuesto de hecho dañoso y su gravedad relativa	630
	2.1. Discriminación directa por razón de sexo	631
	2.2. Discriminación indirecta por razón de sexo.	636
	2.3. Acoso sexual y por razón de sexo	637
	2.4. Violencia machista o de género	639
3.	Valoración del daño moral por discriminación	640
	3.1. Automaticidad entre la discriminación y el reconocimiento del daño moral	641
	3.2. Práctica jurisprudencial en torno a la valoración de los daños discriminatorios.	645
	3.2.1. <i>Variabilidad en las indemnizaciones otorgadas</i>	645
	A) Discriminación directa por razón de sexo	645
	B) Discriminación indirecta por razón de sexo	646
	C) Acoso sexual y por razón de sexo	647
	D) Violencia machista o de género.	649
	3.2.2. <i>Aplicación orientativa del baremo del RDL 8/2004 y de las multas del RDL 5/2000</i>	650
4.	Conclusiones	651
5.	Tabla de resoluciones	652
	5.1. España	652
	5.2. Estados Unidos de América	653
6.	Bibliografía.	654

CAPÍTULO IX. Daño moral por infracción de derechos de propiedad intelectual o industrial	657
1. Resarcibilidad general del daño moral en el derecho de la propiedad intelectual e industrial	657
2. La reparación de los daños y perjuicios en el derecho de la propiedad intelectual e industrial y la dilución de la dreifache Schadensberechnung.	660
2.1. El método triple de cómputo en el derecho anterior y su erosión por la Ley 19/2006	660
2.2. Indemnización de daños por infracción de derechos de autor.	667
2.3. Indemnización de daños por infracción de marcas.	668
2.4. Indemnización de daños por infracción de patentes y modelos de utilidad.	670
2.5. Indemnización de daños por infracción de diseños industriales.	672
3. Incardinación del daño moral en los sistemas de indemnización y presupuestos para su compensación	673
3.1. Funciones del daño moral y derechos de propiedad intelectual.	673
3.2. Elección del criterio de la regalía hipotética y exclusión de los daños morales: el asunto Liffers	676
3.3. Daños morales por infracción de derechos de autor.	680
3.3.1. <i>Daños morales y derechos morales de autor.</i>	680
3.3.2. <i>Indemnización de daños morales para las personas jurídicas</i>	687
3.3.3. <i>Daño moral contractual.</i>	687
3.3.4. <i>Prueba y valoración del daño moral</i>	689
3.4. Daños morales por infracción de marcas	693
3.4.1. <i>Daño moral y daño al prestigio de la marca</i>	693
3.4.2. <i>Daño moral e indemnización de daños y perjuicios por registro de mala fe.</i>	694
3.5. Daños morales por infracción de patentes, modelos de utilidad y diseños industriales	695
3.5.1. <i>Daño moral y daños al prestigio de los derechos por una realización defectuosa o una presentación inadecuada</i>	695
3.5.2. <i>Los derechos pseudomorales del inventor y del autor del diseño industrial</i>	696
3.5.3. <i>Daño moral e indemnización de daños y perjuicios por registro de mala fe.</i>	697
4. Conclusiones	698
5. Tabla de resoluciones	698
6. Bibliografía.	703