

**LA RESPONSABILIDAD CIVIL POR DAÑOS
CAUSADOS POR SERVICIOS DEFECTUOSOS**

**ESTUDIO DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL POR
SERVICIOS SUSCEPTIBLES DE PROVOCAR DAÑOS A LA
SALUD Y SEGURIDAD DE LAS PERSONAS**

Consejo de Redacción

JAVIER MOSCOSO DEL PRADO MUÑOZ

Presidente

Fiscal

LUIS MARÍA CAZORLA PRIETO

Vicepresidente

Catedrático de Derecho Financiero y Tributario. Abogado

Académico de Número de la Real Academia de Jurisprudencia y Legislación

AMALIA IRABURU ALLEGUE

Directora Editorial

MÓNICA NICOLÁS HARO

Secretaria. Editora

MANUEL RAMÓN ALARCÓN CARACUEL

Magistrado de la Sala Cuarta del Tribunal Supremo

Catedrático de Derecho del Trabajo y de la Seguridad Social

ALBERTO BERCOVITZ RODRÍGUEZ-CANO

Catedrático de Derecho Mercantil. Abogado

FRANCESC DE PAULA CAMINAL BADÍA

Abogado

FAUSTINO CORDÓN MORENO

Catedrático de Derecho Procesal. Abogado

EUGENIO GAY MONTALVO

Abogado. Ex-Magistrado del Tribunal Constitucional

JUAN MARTÍN QUERALT

Catedrático de Derecho Financiero y Tributario. Abogado

LUIS MARTÍN REBOLLO

Catedrático de Derecho Administrativo

JULIO MUERZA ESPARZA

Catedrático de Derecho Procesal

GONZALO QUINTERO OLIVARES

Catedrático de Derecho Penal

ENRIQUE RUBIO TORRANO

Catedrático de Derecho Civil

ANTONIO V. SEMPERE NAVARRO

Catedrático de Derecho del Trabajo y de la Seguridad Social

Magistrado del Tribunal Supremo

EUGENIO SIMÓN ACOSTA

Catedrático de Derecho Financiero y Tributario. Abogado

ANTONIO ORTI VALLEJO
MARÍA DEL CARMEN GARCÍA GARNICA
Directores

RAFAEL ROJO ÁLVAREZ-MANZANEDA
Coordinador

LA RESPONSABILIDAD CIVIL POR DAÑOS CAUSADOS POR SERVICIOS DEFECTUOSOS

ESTUDIO DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL POR
SERVICIOS SUSCEPTIBLES DE PROVOCAR DAÑOS A LA
SALUD Y SEGURIDAD DE LAS PERSONAS

SEGUNDA EDICIÓN

ANTONIO ORTI VALLEJO
MARÍA DEL CARMEN GARCÍA GARNICA
RAFAEL ROJO ÁLVAREZ-MANZANEDA
JOSÉ ANTONIO COBACHO GÓMEZ
SILVIA DÍAZ ALABART
JOSÉ JAVIER GONZÁLEZ DE ALAIZA CARDONA
PEDRO GRIMALT SERVERA
MARGARITA JIMÉNEZ HORWITZ
ÁLVARO LUNA YERGA
PASCUAL MARTÍNEZ ESPÍN
EULALIA MORENO TRUJILLO
M^a JOSÉ MORILLAS JARILLO
JUAN LUIS PULIDO BEGINES
ANTONIA PANIZA FULLANA
MIGUEL PASQUAU LIAÑO
FRANCISCO PERTIÑEZ VÍLCHEZ
CONCEPCIÓN RODRÍGUEZ MARÍN
CARMEN ROJO ÁLVAREZ-MANZANEDA
M^a NÉLIDA TUR FAÜNDEZ
FRANCISCO JAVIER TIRADO SUÁREZ

THOMSON REUTERS
ARANZADI

Primera edición, 2006
Segunda edición, 2015



THOMSON REUTERS PROVIEW™ eBOOKS
Incluye versión en digital

El editor no se hace responsable de las opiniones recogidas, comentarios y manifestaciones vertidas por los autores. La presente obra recoge exclusivamente la opinión de su autor como manifestación de su derecho de libertad de expresión.

La Editorial se opone expresamente a que cualquiera de las páginas de esta obra o partes de ella sean utilizadas para la realización de resúmenes de prensa.

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra (www.conlicencia.com; 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

Por tanto, este libro no podrá ser reproducido total o parcialmente, ni transmitirse por procedimientos electrónicos, mecánicos, magnéticos o por sistemas de almacenamiento y recuperación informáticos o cualquier otro medio, quedando prohibidos su préstamo, alquiler o cualquier otra forma de cesión de uso del ejemplar, sin el permiso previo, por escrito, del titular o titulares del copyright.

Thomson Reuters y el logotipo de Thomson Reuters son marcas de Thomson Reuters
Aranzadi es una marca de Thomson Reuters (Legal) Limited

© 2015 [Thomson Reuters (Legal) Limited / Antonio Ortú Vallejo y María del Carmen García Garnica (Dirs.), Rafael Rojo Álvarez-Manzaneda (Coord.) y otros]

© Portada: Thomson Reuters (Legal) Limited

Editorial Aranzadi, SA
Camino de Galar, 15
31190 Cizur Menor (Navarra)
ISBN: 978-84-9098-201-3
Depósito Legal: NA 615/2015
Printed in Spain. Impreso en España
Fotocomposición: Editorial Aranzadi, SA
Impresión: Rodona Industria Gráfica, SL
Polígono Agustinos, Calle A, Nave D-11
31013 - Pamplona

Índice General

	<u>Página</u>
ABREVIATURAS	33
INTRODUCCIÓN	39
ANTONIO ORTI VALLEJO	

PARTE PRIMERA

ASPECTOS GENERALES DE LA RESPONSABILIDAD POR SERVICIOS

CAPÍTULO 1

LA CUESTIÓN DE LA CONCURRENCIA DE RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL Y EXTRA CONTRACTUAL EN LOS DAÑOS POR SERVICIOS	47
---	-----------

ANTONIO ORTI VALLEJO

1. Planteamiento del problema de la concurrencia de responsabilidades	47
1.1. <i>Las soluciones a la problemática de la concurrencia de responsabilidades</i>	<i>51</i>
1.1.1. La teoría de la no acumulación y la conveniencia de unificar la responsabilidad civil	51
1.1.2. La teoría de la acumulación de responsabilidades o de la opción	58
1.1.3. Posibilidades de aplicar la teoría de la acumulación a los servicios objeto de estudio. Obligación de seguridad y deberes de protección	60
1.2. <i>Teoría del concurso de normas</i>	<i>70</i>

1.3. <i>A modo de conclusión. Una última justificación para conceder al perjudicado la facultad de optar por el régimen de responsabilidad que más le favorezca: la naturaleza del daño</i>	74
---	----

CAPÍTULO 2

EL DEFECTO DE SEGURIDAD COMO CRITERIO DE IMPUTACIÓN DE RESPONSABILIDAD AL EMPRESARIO DE SERVICIOS	79
--	----

MIGUEL PASQUAU LIAÑO

1. Introducción: la incomodidad del sistema	79
2. El defecto de seguridad de los productos	88
3. Productos y servicios: analogías y diferencias	94
4. La seguridad que legítimamente cabe esperar del servicio	100
4.1. <i>La seguridad exigible y la seguridad esperable</i>	105
4.2. <i>Seguridad que legítimamente cabe esperar y expectativas subjetivas de seguridad</i>	108
4.3. <i>Parámetros útiles para determinar la seguridad que cabe esperar</i>	111
4.3.1. <i>La ejecución defectuosa del servicio</i>	115
4.3.2. <i>La inobservancia de normas de seguridad</i>	116
4.3.3. <i>La naturaleza del servicio y los riesgos inherentes</i>	116
4.3.4. <i>La apariencia del servicio y los riesgos ocultos</i>	118
4.3.5. <i>La conducta normalmente previsible del usuario</i>	121
4.3.6. <i>La magnitud o intensidad del daño</i>	124
5. Las causas de exoneración	125

CAPÍTULO 3

LOS RIESGOS A CARGO DEL PERJUDICADO	131
--	-----

MARGARITA JIMÉNEZ HORWITZ

1. Introducción	131
2. Las nuevas razones del sistema: falta de seguridad del servicio <i>versus</i> culpa y riesgo a cargo de la víctima	136
2.1. <i>El problema de la seguridad: ámbitos característicos</i>	136

	<u>Página</u>
2.2. <i>La culpa de la víctima: Concurrencia de culpas y culpa exclusiva</i>	144
2.2.1. La práctica judicial	146
2.2.1.1. Concurrencia de culpas y moderación de la indemnización	146
2.2.1.2. Culpa exclusiva y exoneración de responsabilidad ...	150
2.2.2. La construcción doctrinal	152
2.2.2.1. Organización jurídica del daño: El usuario implicado en su propia seguridad	153
2.2.2.2. La culpa de la víctima: deberes de cuidado hacia uno mismo	155
2.2.2.3. Criterios de atribución de competencias: deberes de información	159
2.3. <i>La asunción de riesgo por la víctima</i>	162
2.3.1. La intuición judicial	162
2.3.2. El criterio doctrinal	167
3. La tradición codificada: distribución del daño según la <i>Lex Artis</i>	171
3.1. <i>El riesgo asumido por el paciente: el consentimiento informado</i>	172
3.2. <i>El incumplimiento del deber de informar</i>	173
CAPÍTULO 4	
EL SEGURO DE RESPONSABILIDAD CIVIL DE LOS PRESTADORES DE SERVICIOS QUE PUEDEN CAUSAR O CAUSAN DAÑO A LA SALUD Y SEGURIDAD DE LAS PERSONAS	
179	
FRANCISCO JAVIER TIRADO SUÁREZ	
I. Consideraciones previas	180
II. El seguro de responsabilidad civil en el ámbito de los prestadores de servicios que causan daño a la salud y seguridad de las personas	182
1. <i>La expansión limitada del seguro de responsabilidad civil a la esfera contractual</i>	184
III. Los elementos personales de este seguro de responsabilidad civil	185
1. <i>El asegurador. El desarrollo de la libre prestación de servicios comunitaria en este ámbito</i>	185
2. <i>El tomador o contratante del seguro</i>	188

	<u>Página</u>
2.1. La problemática de las pólizas de seguro colectivas en este ámbito de la responsabilidad civil profesional	189
3. <i>El asegurado y las personas cubiertas por el seguro</i>	191
4. <i>El perjudicado, la víctima y sus derechohabientes</i>	192
4.1. Precisiones terminológicas	193
4.2. La noción de tercero a efectos de cobertura	194
4.3. La problemática del daño objeto de cobertura	195
IV. Los límites de la cobertura del asegurador	196
1. <i>Los riesgos objeto de cobertura</i>	197
2. <i>Los riesgos excluidos</i>	198
2.1. La problemática de su configuración como cláusulas limitativas o delimitadoras del riesgo	200
3. <i>La suma asegurada</i>	202
3.1. Los sublímites	204
3.2. Las franquicias	205
4. <i>La delimitación geográfica o territorial</i>	206
5. <i>La delimitación temporal. El problema de las pólizas claim made</i>	207
V. La cobertura por el asegurador de la defensa providica del asegurado	210
1. <i>La distinción entre la defensa jurídica implícita en el seguro de responsabilidad civil y el seguro de defensa jurídica autónomo</i>	211
2. <i>El derecho a la elección de defensa letrada en los procedimientos penales</i>	213
3. <i>La defensa del asegurador y los posibles conflictos de intereses</i>	213
VI. Breve enumeración de los principales seguros obligatorios en la materia	216
1. <i>Clasificaciones</i>	216
1.1. Por el origen de la obligación de aseguramiento	217
1.2. Los seguros obligatorios para el ejercicio de actividades profesionales	220
A. Las profesiones sanitarias	221
B. Los mediadores	223
C. Los árbitros	225

	<u>Página</u>
D. Los agentes de la propiedad industrial	225
E. Los prestadores de servicios de certificación	225
F. Los agentes vinculados, corredores de seguros y de re-aseguros	226
G. Los intermediarios en la contratación de créditos hipotecarios	227
H. Los administradores concursales	228
I. Los auditores de cuentas	229
J. La agencias de suscripción	230
K. Las agencias de viaje	230
L. Las sociedades profesionales	232
1.3. Los seguros obligatorios para el ejercicio de determinadas actividades	233
A. El seguro obligatorio del cazador	234
B. El seguro obligatorio de la multipropiedad	235
C. El seguro obligatorio de los explotadores industriales y organismos de control	235
D. El seguro obligatorio de los usuarios de bienes públicos	236
E. El seguro obligatorio de los empresarios del sector ferroviario	236
F. El seguro obligatorio de las instalaciones frigoríficas	236
G. El seguro obligatorio de las instalaciones nucleares ...	236
H. El seguro obligatorio de los transportistas	237
I. El seguro obligatorio de los tenedores de animales potencialmente peligrosos	238
J. El seguro obligatorio de los residuos tóxicos	238
K. El seguro obligatorio de los prestadores de servicios de seguridad industrial e instaladores	239
L. El seguro obligatorio de los prestadores de servicios de seguridad privada	239
M. Los seguros obligatorios en el sector de hidrocarburos	240

	<u>Página</u>
N. El seguro obligatorio en relación con la responsabilidad medioambiental	240
1.4. Otros supuestos de seguros obligatorios de responsabilidad civil	241
2. Consecuencias del incumplimiento del deber de aseguramiento obligatorio	242
VII. El deber de manifestación de la existencia de cobertura aseguradora	244
1. Los datos legales	244
2. El incumplimiento del deber de exhibición por parte del asegurado	245
Bibliografía	249

CAPÍTULO 5

LOS SEGUROS OBLIGATORIOS DE ACCIDENTES. ESPECIAL REFERENCIA AL SEGURO OBLIGATORIO DE VIAJEROS. EL SEGURO OBLIGATORIO DE LOS DEPORTISTAS. OTROS SEGUROS OBLIGATORIOS DE ACCIDENTES	259
--	------------

FRANCISCO JAVIER TIRADO SUÁREZ

I. Consideraciones previas	259
II. El seguro obligatorio de viajeros	267
1. La noción legal del SOV	274
2. Ámbito de cobertura e influencia del medio de transporte	275
2.1. Consideraciones generales	276
2.2. El SOV en el ámbito de transporte por carretera	276
2.3. El SOV en el ámbito del transporte ferroviario y suburbano ..	278
2.4. El SOV en el ámbito de transporte marítimo	279
2.5. El SOV en el ámbito del transporte aéreo	281
2.6. El SOV en el ámbito del transporte por cable	282
3. Los elementos personales	282
4. La problemática del riesgo asegurado	285
5. Las prestaciones mínimas del SOV	287
6. Los beneficiarios de las prestaciones del SOV	290

	<u>Página</u>
III. El seguro obligatorio deportivo	292
1. <i>El SOD y su instauración</i>	292
2. <i>Elementos personales</i>	296
2.1. La Federación Deportiva como tomador del seguro	296
2.2. El deportista federado como asegurado	297
2.3. La noción de beneficiario	298
3. <i>Elementos formales</i>	299
3.1. Perfección del contrato	300
3.2. El certificado de seguro	301
4. <i>Otros elementos</i>	302
4.1. La prima	303
5. <i>El ámbito material de cobertura</i>	304
6. <i>Las prestaciones del asegurador</i>	306
6.1. Asistencia sanitaria	306
6.2. Accidentes	308
IV. El seguro obligatorio de accidentes del voluntariado social	313
1. <i>Concepto y características</i>	313
V. Otros seguros obligatorios de accidentes	314
Bibliografía	317

PARTE SEGUNDA

SERVICIOS MÉDICOS, SANITARIOS Y DE ATENCIÓN SOCIAL

CAPÍTULO 6

LA RESPONSABILIDAD CIVIL EN EL ÁMBITO DE LA MEDICINA ASISTENCIAL	325
---	-----

MARÍA DEL CARMEN GARCÍA GARNICA

1. Introducción	326
2. La medicina asistencial o curativa	331

	<u>Página</u>
2.1. <i>Naturaleza de la relación jurídica existente entre el paciente y quien le presta asistencia</i>	331
2.1.1. En atención a la relación médico-paciente: responsabilidad civil contractual y extracontractual	331
2.1.1.1. Hipótesis posibles	331
2.1.1.2. La relevancia de la distinción y su relativización jurisprudencial	340
2.1.2. En atención al objeto del acto médico: obligación de medios o de resultado	345
2.1.3. En atención a la naturaleza del centro sanitario: medicina pública y privada	350
2.1.3.1. Determinación del orden judicial competente	350
2.1.3.2. Régimen jurídico aplicable	357
2.2. <i>El criterio de imputación de la responsabilidad civil médica</i>	363
2.2.1. La responsabilidad civil médica como paradigma de la responsabilidad civil subjetiva y su relativización	363
2.2.2. El criterio de imputación de la responsabilidad civil en el ámbito de la sanidad privada	366
2.2.2.1. Responsabilidad del facultativo	367
2.2.2.2. Responsabilidad del titular del centro sanitario	369
2.2.3. La relativización del carácter subjetivo de la responsabilidad civil médica	372
2.2.3.1. En el ámbito de la medicina pública	372
2.2.3.2. En la normativa protectora de los consumidores y usuarios	373
2.2.3.3. En ciertos supuestos por la jurisprudencia	382
2.2.4. El criterio de imputación de la responsabilidad civil en el ámbito de la sanidad pública	388
3. El papel del consentimiento informado en el régimen jurídico de la responsabilidad civil médica	401
3.1. <i>Un Breve apunte sobre la relevancia jurídica del consentimiento informado, en general</i>	401
3.2. <i>El consentimiento informado y la responsabilidad civil médica</i>	405
3.2.1. Significación del consentimiento informado en general	405

	<u>Página</u>
3.2.2. El derecho del paciente a no ser informado	412
3.2.3. La excepción terapéutica al deber de información	414
3.2.4. Las voluntades anticipadas y la responsabilidad civil médica .	415
3.2.5. El contenido de la información	417
3.2.6. Capacidad y legitimación para emitir el consentimiento	420
Bibliografía	423
CAPÍTULO 7	
MEDICINA SATISFACTIVA	431
CONCEPCIÓN RODRÍGUEZ MARÍN	
1. Introducción	431
2. Fundamento y naturaleza jurídica	435
2.1. <i>Responsabilidad contractual, extracontractual o unidad de culpa civil</i> ..	439
2.2. <i>Relaciones jurídicas que genera: Arrendamiento de servicios o Contrato de obra: La distinción entre obligaciones de actividad y de resultado</i>	445
3. Criterios de imputación	451
3.1. <i>La culpa: La carga de la prueba y su posible inversión</i>	451
3.2. <i>El riesgo: La objetivación de la responsabilidad en la medicina voluntaria y posible aplicación del TRLGDC y leyes complementarias</i>	454
3.3. <i>El agente del daño</i>	458
3.3.1. <i>Servicios prestados por una Empresa Pública o Privada. Responsabilidad del Centro Sanitario</i>	458
3.3.2. <i>Responsabilidad del profesional sanitario</i>	461
3.4. <i>La víctima: consideración o no de consumidor</i>	462
4. Diligencia exigible	465
4.1. <i>Incumplimiento de la obligación del médico: La lex artis ad hoc</i>	465
4.2. <i>Mal estado y funcionamiento del Centro sanitario, de los instrumentos y de la seguridad: La Ley de Responsabilidad Civil por los Daños Causados por Productos Defectuosos y la Ley General para la Defensa de los Consumidores y Usuarios</i>	468
5. El consentimiento informado: especial importancia de dicha obligación	471

	<u>Página</u>
5.1. <i>Presupuestos básicos del consentimiento en la medicina satisfactiva</i>	473
5.1.1. Titular del consentimiento	475
5.1.2. Objeto, tiempo, forma y validez del consentimiento	477
5.1.3. Protocolos del consentimiento informado: Contenido y límites	480
5.2. <i>Ausencia de consentimiento: Riesgos, relación de causalidad y cuantía indemnizatoria</i>	483
6. El nexó causal	485
6.1. <i>Daño y culpa</i>	487
6.2. <i>Daño y riesgo</i>	489
7. Valoración del daño	491
7.1. <i>Delimitación del daño extrapatrimonial en la medicina voluntaria: El daño moral de la víctima y de sus familiares</i>	492
7.2. <i>Baremos de indemnización</i>	494
8. Competencia jurisdiccional y vías de reclamación	497

CAPÍTULO 8

RESPONSABILIDAD CIVIL MÉDICO-SANITARIA POR ANTICONCEPCIONES FALLIDAS («WRONGFUL CONCEPTION») Y POR ERROR DE DIAGNÓSTICO PRENATAL («WRONGFUL BIRTH Y WRONGFUL LIFE»)	501
--	-----

ÁLVARO LUNA YERGA

1. «Wrongful actions»	501
2. «Wrongful conception»	505
2.1. <i>Constelaciones de casos</i>	505
2.2. <i>Cuestiones relevantes de la responsabilidad civil</i>	508
a. Causalidad y deber de información	508
b. Daño indemnizable	510
c. Deber de mitigar el daño	512
3. «Wrongful birth y Wrongful life»	513
3.1. <i>Constelaciones de casos</i>	513

	<u>Página</u>
3.2. <i>Cuestiones relevantes de responsabilidad civil</i>	515
a. Problemas de causalidad	515
b. Problemas de legitimación	518
c. Daño indemnizable	521
Bibliografía	525

CAPÍTULO 9

**RESPONSABILIDAD CIVIL POR DAÑOS CAUSADOS EN LA
PRESTACIÓN DE SERVICIOS ASISTENCIALES Y TRABAJO SOCIAL** 527

EULALIA MORENO TRUJILLO

1. Justificación: el por qué y el para qué de un estudio sobre prestación de servicios asistenciales y trabajo social	527
1.1. <i>Una materia novedosa y en auge</i>	527
1.2. <i>La dependencia como origen y causa</i>	530
1.3. <i>De la diversa tipología de la responsabilidad por daños causados en la prestación de servicios asistenciales y trabajo social: una necesaria limitación</i>	535
2. La responsabilidad civil por daños causados en la prestación de servicios residenciales. Estudio pormenorizado	538
2.1. <i>Naturaleza jurídica</i>	538
2.2. <i>La aplicabilidad de la regulación de la legislación protectora de consumidores y usuarios a la responsabilidad por daños causados en la prestación de servicios residenciales</i>	544
2.3. <i>Criterio de imputación y deber de diligencia</i>	547
2.4. <i>Los daños resarcibles</i>	554
2.5. <i>La prescripción de la acción</i>	556
3. A modo de reflexión final	557

PARTE TERCERA

DAÑOS EN LOS SERVICIOS DE TRANSPORTE Y TURÍSTICOS

CAPÍTULO 10

TRANSPORTE MARÍTIMO DE PASAJEROS 561

JUAN LUIS PULIDO BEGINES

1. Disciplina normativa sobre transporte marítimo de pasajeros	561
1.1. <i>Derecho interno español</i>	562
1.2. <i>Derecho uniforme</i>	563
1.2.1. Convenio de Atenas: caracteres principales	563
1.2.2. Modificaciones posteriores	565
1.3. <i>Normas comunitarias</i>	567
1.3.1. Reglamento CE 392/2009	567
1.3.2. Reglamento 1177/2010	568
2. El contrato de pasaje	570
2.1. <i>Concepto, caracteres y naturaleza jurídica</i>	570
2.2. <i>Elementos del contrato de pasaje</i>	573
2.2.1. Elementos personales	573
2.2.2. Elementos formales: el billete de pasaje	575
2.3. <i>Obligaciones del porteador</i>	578
2.3.1. Obligación principal: la realización del transporte	578
2.3.2. Obligación de seguridad	580
2.3.3. Obligaciones accesorias	582
2.4. <i>Obligaciones del pasajero</i>	584
2.4.1. Pagar el precio del pasaje	584
2.4.2. Cumplir las normas de convivencia y policía a bordo	585
2.4.3. Colaborar en la ejecución del transporte	585
3. Responsabilidad del transportista	586
3.1. <i>En el Derecho interno español</i>	586

	<u>Página</u>
3.2. <i>En el régimen del Convenio de Atenas</i>	588
3.2.1. Caracteres principales: fundamento de la responsabilidad	588
3.2.2. Daños personales	589
3.2.3. Daños materiales	592
3.2.4. Alcance: la limitación de responsabilidad	593
3.2.5. Seguro obligatorio	596
3.2.6. Período de responsabilidad	597
3.3. <i>Cancelación y retraso en el Reglamento 1177/2010</i>	597
3.4. <i>Derecho de anticipo</i>	600
CAPÍTULO 11	
LA RESPONSABILIDAD CIVIL DEL TRANSPORTISTA EN EL	
CONTRATO DE PASAJE AÉREO: ESPECIAL CONSIDERACIÓN A LA	
INDEMNIZACIÓN DE LOS DAÑOS PERSONALES	
601	
RAFAEL ROJO ÁLVAREZ-MANZANEDA	
1. Preliminar: el contrato de pasaje aéreo	602
2. El régimen jurídico aplicable a la responsabilidad del transportista ..	605
2.1. <i>La responsabilidad del transportista aéreo contractual</i>	606
2.1.1. La responsabilidad del transportista en el derecho aéreo co- munitario	606
2.1.2. La responsabilidad del transportista aéreo en la Ley de Nave- gación Aérea y en la normativa convencional	611
2.2. <i>La responsabilidad del transportista aéreo de hecho</i>	617
2.3. <i>La aplicación de la norma de conflicto en el transporte internacional</i>	619
2.4. <i>La normativa sobre la protección de los consumidores y usuarios</i>	621
2.5. <i>Especial consideración al derecho de información del pasajero respecto al</i> <i>régimen de responsabilidad</i>	623
3. La responsabilidad del transportista por daños personales en caso de accidente	624
3.1. <i>La causa del daño: el accidente</i>	624
3.2. <i>El daño causado</i>	631
3.3. <i>El criterio de imputación de la responsabilidad</i>	634

4. La indemnización de los daños morales en caso de responsabilidad del transportista por denegación de embarque, cancelación o retraso del vuelo, y por pérdida o deterioros en el equipaje o retraso en su entrega	643
4.1. <i>La responsabilidad del transportista en caso de denegación de embarque</i> .	643
4.2. <i>La responsabilidad del transportista en caso de cancelación del vuelo</i>	647
4.3. <i>La responsabilidad del transportista en caso de retraso del vuelo</i>	650
4.4. <i>Los deberes de asistencia al pasajero en caso de denegación de embarque, cancelación o retraso del vuelo</i>	653
4.5. <i>La responsabilidad por pérdida o deterioros en el equipaje o retraso en su entrega</i>	654
4.6. <i>El status quaestionis de la indemnización de los daños morales en nuestra jurisprudencia</i>	657
5. El ejercicio de las acciones de responsabilidad	670
5.1. <i>El plazo para el ejercicio de la acción</i>	672
5.2. <i>La legitimación activa y pasiva</i>	673
5.3. <i>Jurisdicción</i>	674
Índice cronológico legislativo	675
Índice cronológico de Jurisprudencia	676
CAPÍTULO 12	
TRANSPORTE TERRESTRE	685
CARMEN ROJO ÁLVAREZ-MANZANEDA	
1. Introducción	685
2. Servicios de transporte por carretera	687
2.1. <i>Ámbitos del ejercicio del derecho de crédito a favor del viajero</i>	687
2.1.1. <i>Ámbito de responsabilidad civil contractual</i>	688
2.1.1.1. <i>Presupuestos para que opere la responsabilidad civil contractual</i>	688
2.1.1.2. <i>Valoración del daño</i>	693
2.1.1.3. <i>Plazo de prescripción</i>	694
2.1.1.4. <i>Cobertura de la responsabilidad civil contractual</i>	694

	<u>Página</u>
2.1.2. <i>Ámbito de responsabilidad civil extracontractual</i>	699
2.1.2.1. <i>Presupuestos para que opere la responsabilidad civil extracontractual</i>	700
2.1.2.2. <i>Valoración del daño</i>	704
2.1.2.3. <i>Plazo de prescripción</i>	704
2.1.2.4. <i>Cobertura de la responsabilidad civil extracontractual</i>	705
2.2. <i>Insuficiencias del régimen de responsabilidad civil basado en la culpa para la protección del derecho de crédito del viajero</i>	705
2.3. <i>Perfeccionamiento del sistema legal de reparación al viajero a través de otros medios</i>	705
2.3.1. <i>La Ley general para la defensa de los consumidores y usuarios: Los artículos 2 y 148</i>	705
2.3.2. <i>El Seguro Obligatorio de Viajeros</i>	707
3. Servicio de transporte por ferrocarril	714
3.1. <i>El ejercicio de la acción de responsabilidad civil contractual</i>	714
3.2. <i>El ejercicio de la acción de responsabilidad civil extracontractual</i>	719
3.3. <i>El ejercicio de la acción del seguro obligatorio de viajeros</i>	720
CAPÍTULO 13	
RESPONSABILIDAD CIVIL DE LAS AGENCIAS DE VIAJES	723
<i>MARÍA JOSÉ MORILLAS JARILLO</i>	
1. Las cuestiones preliminares	723
1.1. <i>Naturaleza y clasificación de las agencias de viajes</i>	724
1.2. <i>Las fuentes reguladoras</i>	726
1.3. <i>La actividad de las agencias de viajes</i>	730
1.4. <i>Los contratos celebrados por las agencias de viajes</i>	735
2. La responsabilidad civil de las agencias de viajes	738
2.1. <i>Los regímenes de responsabilidad civil</i>	738
2.2. <i>Hechos generadores de responsabilidad</i>	740
2.2.1. <i>Responsabilidad precontractual</i>	740
2.2.2. <i>Contratación de servicios sueltos</i>	740

	<u>Página</u>
2.2.3. Viajes combinados	742
2.2.3.1. Tipo de responsabilidad	742
2.2.3.2. La modificación del viaje	747
2.2.3.3. La cancelación del viaje	748
2.2.3.4. La falta de confirmación de la reserva	749
2.2.3.5. El incumplimiento de las obligaciones de la agencia de viajes en fase de ejecución del contrato	749
2.2.3.6. Excursiones o prestaciones facultativas	750
2.2.3.7. Las causas de exoneración	751
2.2.3.8. La cuantía de la indemnización y los daños indemnizables	755
2.2.3.9. El plazo de prescripción de las acciones y las cuestiones relativas a su cómputo	759
3. Las garantías de la obligación de la agencia de viajes y la cobertura de su responsabilidad civil	760
3.1. <i>La constitución de una garantía</i>	761
3.2. <i>El seguro de responsabilidad civil</i>	765
CAPÍTULO 14	
DAÑOS CAUSADOS POR SERVICIOS TURÍSTICOS	767
PASCUAL MARTÍNEZ ESPÍN	
1. Derechos y obligaciones de los intervinientes en la prestación de servicios turísticos	768
1.1. <i>Competencia</i>	768
1.2. <i>Leyes autonómicas en materia de turismo</i>	768
1.3. <i>Estructura común de las leyes autonómicas</i>	769
1.4. <i>Conceptos básicos</i>	770
1.4.1. Empresas Turísticas	770
1.4.2. Establecimientos turísticos	774
1.4.3. Usuario turístico	774
1.4.4. Libertad de establecimiento y libre prestación de servicios de la actividad turística	775

	<u>Página</u>
1.4.5. Declaración responsable de inicio de actividad turística	775
1.4.6. Comunicación previa	776
1.5. <i>Derechos y obligaciones en la prestación de servicios turísticos</i>	777
1.5.1. Obligaciones de las empresas turísticas	777
1.5.2. Derechos de las empresas turísticas	779
1.5.3. Derechos del usuario turístico	780
1.5.4. Deberes de los usuarios de servicios turísticos	781
2. Responsabilidad por servicios turísticos	782
2.1. <i>Tipos de responsabilidad</i>	782
2.2. <i>Requisitos de la responsabilidad civil</i>	783
2.3. <i>Naturaleza jurídica de la acción ejercitada</i>	786
2.3.1. Responsabilidad extracontractual	786
2.3.2. Responsabilidad contractual	787
2.3.3. Principio de unidad de culpa	788
2.3.4. El régimen de responsabilidad de la Ley 26/1984, de 19 de julio	791
2.3.5. El régimen de responsabilidad del Texto Refundido de la Ley de Consumidores	796
2.3.6. El seguro de responsabilidad civil	797
2.4. <i>Criterios de imputación</i>	799
2.4.1. Regla general	800
2.4.2. Inversión de la carga de la prueba	801
2.4.3. La diligencia exigible	807
2.4.4. Incumplimiento del deber de higiene de los alimentos	812
2.4.5. Incumplimiento del deber de seguridad	814
2.4.6. Circunstancias personales de la víctima	820
2.4.7. La obligación de información	821
2.4.8. Revisión casacional del criterio de imputación	821
2.5. <i>Relación de causalidad</i>	822
2.5.1. Fuerza mayor y caso fortuito	826
2.5.2. Responsabilidad por hecho ajeno	830

	<u>Página</u>
2.5.3. Concurso de culpas	830
2.5.4. La intervención de un tercero	837
2.5.5. La culpa exclusiva de la víctima	838
2.6. Daños indemnizables	842
2.6.1. Aplicación del Baremo	843
2.6.2. Daño moral	844
2.6.3. Lucro cesante	848
3. Conclusiones	849

PARTE CUARTA

DAÑOS EN LA PRESTACIÓN Y PROMOCIÓN DE SERVICIOS Y ACTIVIDADES DE OCIO PELIGROSAS

CAPÍTULO 15

LA RESPONSABILIDAD CIVIL DEL PRESTADOR DE SERVICIOS DEPORTIVOS 855

FRANCISCO PERTIÑEZ VÍLCHEZ

1. Introducción	855
2. Naturaleza jurídica	858
2.1. Daños de naturaleza unilateral	858
2.2. Naturaleza contractual o extracontractual	859
3. El título de imputación	862
3.1. La asunción del riesgo y la intensificación del riesgo asumido	862
3.2. Criterios para la delimitación del riesgo asumido	871
3.2.1. La información ofrecida por el prestador de servicios sobre el riesgo	872
3.2.2. Las condiciones subjetivas del usuario	878
3.2.3. Las condiciones de las instalaciones	886
3.2.4. La seguridad del equipamiento empleado	889
3.2.5. Las condiciones medioambientales	890

	<u>Página</u>
3.3. <i>El riesgo inherente a concretas actividades deportivas</i>	892
3.3.1. <i>El riesgo inherente a la práctica de los deportes ecuestres</i>	892
3.3.2. <i>El riesgo inherente a la práctica del esquí</i>	896
4. La relación de causalidad	909
4.1. <i>Causa material e imputación objetiva</i>	909
4.2. <i>La causa material del daño</i>	910
4.3. <i>La imputación objetiva</i>	913
4.3.1. <i>Incremento del riesgo versus asunción del riesgo</i>	914
4.3.2. <i>Incremento del riesgo versus culpa de la víctima</i>	917
4.3.3. <i>Incremento del riesgo versus riesgo general de la vida</i>	919
4.3.4. <i>Incremento del riesgo versus fin de protección de la norma violada</i>	920
4.4. <i>La ruptura del nexo causal</i>	921
4.4.1. <i>La fuerza mayor</i>	921
4.4.2. <i>El acto de tercero</i>	923
4.4.3. <i>La culpa exclusiva de la víctima</i>	924

CAPÍTULO 16

DAÑOS EN CAMPAMENTOS, INSTALACIONES RECREATIVAS INFANTILES Y JUVENILES. DAÑOS EN DISCOTECAS	925
ANTONIA PANIZA FULLANA	

1. Planteamiento	926
2. Naturaleza jurídica de la responsabilidad	926
2.1. <i>Responsabilidad civil frente a responsabilidad patrimonial de la Administración</i>	926
2.2. <i>Responsabilidad contractual y responsabilidad extracontractual</i>	930
3. Criterio de imputación (culpa, circunstancias personales del agente del daño y de la víctima)	932
3.1. <i>Regla general: Responsabilidad basada en la culpa y aplicación de los artículos 1902 y 1903 CC</i>	932
3.2. <i>Tímido y contradictorio acercamiento a la objetivación de la responsabilidad</i>	936

	<u>Página</u>
3.2.1. Daños en campamentos y colonias de verano: responsabilidad «atenuadamente objetiva» en supuestos muy concretos y su falta de aplicación	936
3.2.2. Responsabilidad derivada de daños producidos en discotecas y pubs: «actividad inocua y desprovista de peligrosidad»	939
3.2.3. Responsabilidad objetiva en casos determinados: artículo 1905 CC y responsabilidad patrimonial de la Administración	942
3.2.4. Falta de aplicación del Real Decreto Legislativo 1/2007, de 16 de noviembre, por el que se aprueba el Texto Refundido de la Ley General para la Defensa de los Consumidores y Usuarios y otras leyes complementarias	944
4. Diligencia exigible	946
4.1. Planteamiento	946
4.2. Diligencia exigible en campamentos y colonias de verano	947
4.3. Diligencia exigible en el caso de discotecas o pubs	950
5. Nexo causal	955
6. Valoración del daño	958
6.1. Aspectos que se valoran para fijar la indemnización	958
6.2. Las dificultades que plantea la indemnización por daño moral	959
6.3. La utilización del baremo para la valoración de los daños personales por los Tribunales como criterio orientativo	961
6.4. Problemática derivada del devengo de intereses	963
7. Plazo de prescripción y cómputo	964

CAPÍTULO 17

DAÑOS EN ESPECTÁCULOS. EN ESPECIAL LOS ESPECTÁCULOS DEPORTIVOS	967
---	-----

JOSÉ ANTONIO COBACHO GÓMEZ

1. La legislación sobre daños en espectáculos	967
2. La legislación sobre daños en espectáculos deportivos	975
3. Doctrina y jurisprudencia sobre la responsabilidad de los organizadores de los eventos deportivos por los daños ocasionados	979

	<u>Página</u>
CAPÍTULO 18	
DAÑOS EN PARQUES DE ATRACCIONES Y FERIALES	985
PEDRO GRIMALT SERVERA	
1. Introducción	985
2. Naturaleza de la responsabilidad civil en los parques de atracciones (o en los recintos feriales): La normativa aplicable: Daños en el parque o recinto ferial. Daños por utilización de atracciones en los recintos feriales	995
3. El criterio de imputación	1000
3.1. <i>El riesgo es asumido por el responsable de la atracción. Inversión de la carga de la prueba en perjuicio del responsable de la atracción</i>	<i>1001</i>
3.2. <i>El riesgo es asumido por el usuario de la atracción</i>	<i>1003</i>
3.2.1. <i>El balanceo del riesgo hacia el responsable de la atracción</i>	<i>1006</i>
3.2.2. <i>Los matices en la aplicación/inaplicación de la doctrina del riesgo</i>	<i>1008</i>
3.3. <i>Conclusión</i>	<i>1013</i>
4. La diligencia exigible	1014
4.1. <i>La diligencia exigible cuando se aplica la teoría del riesgo</i>	<i>1015</i>
4.2. <i>La diligencia exigible cuando no se aplica la teoría del riesgo</i>	<i>1018</i>
4.3. <i>Hechos que revelan una posible conducta negligente en el responsable de la atracción</i>	<i>1019</i>
5. La especial obligación de información de los riesgos de la atracción ..	1024
6. El nexos causal: Especial referencia a la culpa de la víctima	1025
7. El daño. La valoración del daño	1030
8. La prescripción. Cómputo	1033
9. La pluralidad de responsables. Algunas cuestiones relativas al seguro de responsabilidad civil	1033

CAPÍTULO 19

DAÑOS EN FESTEJOS TAURINOS 1037

SILVIA DÍAZ ALABART

1. La naturaleza jurídica de la responsabilidad por los daños causados en los festejos taurinos 1037

2. El criterio de imputación. La posible influencia de las circunstancias personales de la víctima y del agente del daño 1039

2.1. *El criterio de imputación* 1039

2.1.1. La jurisprudencia civil del TS 1043

2.1.2. La jurisprudencia de la Jurisdicción contencioso-administrativa 1048

2.1.3. La jurisprudencia menor civil 1053

2.2. *Influencia de las circunstancias personales del agente del daño y de la víctima* 1055

2.3. *La diligencia exigible* 1060

2.4. *La obligación de información en los espectáculos taurinos* 1065

2.5. *Nexo causal* 1068

2.5.1. El nexo causal en la jurisprudencia civil 1069

2.5.1.1. Tribunal Supremo 1069

2.5.1.2. Jurisprudencia menor 1069

2.5.1.3. El nexo causal en la jurisprudencia contencioso-administrativa 1069

2.5.2. La incidencia de la culpa de la víctima en el nexo causal 1070

2.5.3. Valoración del daño personal o no patrimonial 1072

2.5.3.1. La reclamación de los daños corporales 1072

2.5.3.2. La reclamación por daños morales 1075

2.5.4. Jurisdicción competente y plazo de prescripción de la acción 1075

2.5.4.1. Jurisdicción competente 1075

2.5.4.2. Plazo de prescripción de la acción 1080

Bibliografía 1081

	<u>Página</u>
CAPÍTULO 20	
DAÑOS CAUSADOS EN PISCINAS Y PARQUES ACUÁTICOS	1085
M ^a NÉLIDA TUR FAÚNDEZ	
1. Naturaleza jurídica	1085
2. Criterios de imputación	1089
2.1. <i>La justificación de la aplicación de la teoría de la inversión de la carga de la prueba</i>	<i>1089</i>
2.2. <i>La inversión del onus probandi</i>	<i>1093</i>
2.3. <i>La diligencia exigible. Especial referencia a la obligación de informar</i>	<i>1096</i>
2.4. <i>Circunstancias personales de la víctima y del agente causante del daño .</i>	<i>1099</i>
2.4.1. <i>Daños sufridos por menores</i>	<i>1099</i>
2.4.2. <i>Daños causados en instalaciones acuáticas de titularidad pública</i>	<i>1100</i>
2.4.3. <i>Responsabilidad por hechos de otros</i>	<i>1102</i>
3. La relación de causalidad	1103
3.1. <i>Nexo causal y prueba</i>	<i>1103</i>
3.2. <i>Interrupción del nexo causal. Caso fortuito</i>	<i>1104</i>
3.3. <i>La culpa exclusiva de la víctima. Especial referencia a la víctima menor de edad</i>	<i>1106</i>
4. Valoración del daño personal	1108

PARTE QUINTA

**DAÑOS EN LA PRESTACIÓN DE SERVICIOS INTERMEDIARIOS
DE LA SOCIEDAD DE LA INFORMACIÓN**

CAPÍTULO 21	
LA RESPONSABILIDAD CIVIL DE LOS PRESTADORES DE SERVICIOS INTERMEDIARIOS DE LA SOCIEDAD DE LA INFORMACIÓN	1115
JOSÉ JAVIER GONZÁLEZ DE ALAIZA CARDONA	
1. Planteamiento	1116

	<u>Página</u>
2. Ámbito subetivo	1117
2.1. <i>Concepto de «prestador de servicios»</i>	1117
2.2. <i>Concepto de «prestador de servicios de intermediación»</i>	1121
2.2.1. <i>En general</i>	1121
2.2.2. <i>Los operadores de redes y proveedores de acceso</i>	1122
2.2.3. <i>Los prestadores de servicios que realizan copia temporal de los datos solicitados por los usuarios («caching»)</i>	1122
2.2.4. <i>Los prestadores de servicios de alojamiento («hosting»)</i>	1123
2.2.5. <i>Los prestadores de servicios que faciliten enlaces a contenidos o motores de búsqueda</i>	1123
2.3. <i>Los proveedores de contenidos</i>	1125
3. Antecedentes	1126
4. Principios generales de la LSSI Y de la DCE	1130
4.1. <i>Proveedores de servicios versus prestadores de servicios de intermediación</i>	1130
4.2. <i>Régimen de irresponsabilidad</i>	1130
4.3. <i>Regulación por tipos de intermediarios</i>	1131
4.4. <i>Transversalidad</i>	1131
4.5. <i>Inexistencia de obligación general de supervisión</i>	1133
5. Causas de exclusión de responsabilidad	1135
5.1. <i>Introducción</i>	1135
5.2. <i>Prestadores de servicios de acceso y transmisión</i>	1136
5.3. <i>Prestadores de servicios de «caching»</i>	1137
5.4. <i>Prestadores de servicios de alojamiento, instrumentos de búsqueda y enlaces</i>	1138
6. Elementos de la responsabilidad civil	1139
6.1. <i>Introducción</i>	1139
6.2. <i>Conducta activa u omisiva</i>	1142
6.2.1. <i>Originar la transmisión, modificar datos o seleccionar datos o destinatarios</i>	1142

	<u>Página</u>
6.2.2. Incumplir las condiciones de acceso, incumplir las normas sobre actualización e interferir en la tecnología sobre utilización de la información	1142
6.2.3. No retirar o bloquear los datos y no suprimir o inutilizar el enlace	1143
6.2.4. No facilitar información general, en particular, datos de contacto	1151
6.2.5. No impedir la transmisión o el acceso a redes de telecomunicaciones	1152
6.2.6. No conservar o ceder debidamente los datos de tráfico	1152
6.2.7. Conductas derivadas de la Ley de Propiedad Intelectual	1153
6.3. <i>Criterio de imputación</i>	1156
6.4. <i>Daño</i>	1156
6.5. <i>Nexo causal</i>	1158
7. Pluralidad de responsables	1159
8. Acciones de cesación	1160
8.1. <i>En general</i>	1160
8.2. <i>En el ámbito de la propiedad intelectual</i>	1163
8.3. <i>El «derecho al olvido»</i>	1167
Bibliografía	1168