



ÍNDICE GENERAL

<i>Prólogo a la tercera edición</i>	IX
<i>Prólogo a la primera edición</i>	XI
<i>Introducción</i>	XIII

CAPÍTULO PRIMERO

ORÍGENES, HISTORIOGRAFÍA Y DERECHO COMPARADO

§ 1. Primera observación crítica	1
§ 2. Oriente antiguo	2
§ 3. Grecia primitiva	3
§ 4. Los pueblos tribales	4
§ 5. Grecia clásica	6
§ 6. Roma antigua	6
a) Interpretaciones negativas	6
b) Teoría de la propiedad	7
c) Teoría de la potestad sobre sí mismo	8
d) Réplicas a esas teorías	9
e) Aplicación de las "actio iniurarum"	10
§ 7. Los bárbaros. Edad Media	11
a) La persona en los sistemas jurídicos penal y civil	11
b) Los germanos	13
c) Límites a las facultades del acreedor	13
d) Repercusiones en la conciencia popular. La expresión artística literaria	14
e) La Divina Comedia	15
f) La leyenda de la libra de carne	16
g) Críticas a la posición de Ihering	19
h) Enseñanzas de la leyenda de la libra de carne	20

§ 8.	La escuela del derecho natural	22
§ 9.	Los fundadores	24
	a) La obra de Gómez de Amesqua	24
	b) La obra de Samuel Stryk	25
	c) El iusnaturalismo clásico	26
§ 10.	El siglo xix	29
	a) La Revolución Francesa y la Declaración de los Derechos del Hombre y del Ciudadano	29
	b) Aplicación al derecho privado	32
	c) El "Individualrecht" germano	33
	d) Otros autores de la época clásica	35
	e) La obra de Valerio Campogrande	36
	f) La teoría negativa de Adolfo Ravá	37
§ 11.	El siglo xx	39
§ 12.	Alemania	40
	a) Enneccerus	40
	b) Von Thur	42
	c) Doctrinas afirmativas	42
	d) Proyecto de 1958	43
	e) La ley fundamental	43
§ 13.	Suiza y Austria	44
	a) Doctrina negativa	44
	b) Doctrina afirmativa	45
§ 14.	Países del área socialista	47
	a) Hungría	47
	b) Rusia	47
	c) Polonia	49
	d) China	49
§ 15.	Japón	49
§ 16.	Etiopía	50
§ 17.	Portugal	51
§ 18.	Brasil	53
	a) Posición de Bevilacqua	53
	b) El anteproyecto de Gomes	54
	c) La Constitución	55
§ 19.	Italia	56
	a) Doctrina negativa	56
	b) Doctrina afirmativa	56
	c) El Código Civil	57
	d) Doctrina exegética	59
§ 20.	Francia	60
	a) Monografías	60
	b) Tratados de derecho civil	61

	c) El Código de Napoleón	62
	d) Leyes posteriores	64
§ 21.	España	65
	a) Código Civil	65
	b) La doctrina	65
	c) El derecho positivo	66
	d) La jurisprudencia	67
§ 22.	Hispanoamérica	68
	a) Bolivia	69
	b) Chile	70
	c) Perú	70
	d) Venezuela	72
	e) Colombia	72
§ 23.	Países anglosajones	74
	a) Inglaterra	74
	b) Estados Unidos	75
§ 24.	Argentina	78
	a) Síntesis bibliográfica	79
	b) El Código de Vélez Sársfield	83
	c) La fuente del Código Freitas	85
	d) La asistemática legislación posterior	87
	e) Congresos y jornadas	89
	f) La reforma constitucional de 1994	91
	g) Propuesta metodológica y de contenido	92

CAPÍTULO II

TEORÍA Y ESTRUCTURA DE LOS DERECHOS PERSONALÍSIMOS

A) FUNDAMENTACIÓN

§ 25.	Materia que tratan y su carácter jurídico	95
§ 26.	La actualidad y sus proyecciones	96
§ 27.	Efectos niveladores	101
§ 28.	Insuficiencia de las normas de derecho público	102
§ 29.	Las declaraciones internacionales	104
§ 30.	Los hechos	108
§ 31.	La jurisprudencia	110
§ 32.	Síntesis	111

B) NATURALEZA JURÍDICA

§ 33.	Relación e institución jurídicas	112
§ 34.	Los derechos subjetivos	114
	a) Teorías negativas	114
	b) Teorías afirmativas	116
	c) Corriente voluntarista	117
	d) Corriente del interés	118
	e) Corrientes eclécticas	119
	f) Corriente que se aparta de la voluntad y el interés	120
	g) Mi opinión	120
§ 35.	La persona o sujeto	120
	a) Análisis general	121
	b) Mi opinión	123
	c) El Código Civil	124
	d) La fuente del Código	126
	e) Definición. Su análisis	126
§ 36.	La personalidad	129
	a) Concepto	129
	b) Identificación con la capacidad	129
	c) Diferenciación con la personalidad y capacidad	130
	d) Crítica a los unionistas	131
	e) La personalidad natural	132
§ 37.	Existencia jurídica	134
§ 38.	Mi opinión	135
	a) Teoría de la voluntad	135
	b) Teoría del interés	138
	c) Teorías eclécticas	138
§ 39.	Los contrarios y su refutación	139
	a) Contestación a Adolfo Ravà	139
	b) Contestación a Andreas von Tuhr y a Ludwig En- neccerus	143
	c) Contestación a Hans Kelsen	147
	d) Contestación a Alberto Spota	148
§ 40.	La teoría de los valores	153
	a) El valor	154
	b) Objetividad	154
	c) No independencia	154
	d) Polaridad	155
	e) Cualidad	155
	f) Jerarquía	155
§ 41.	El problema del objeto	155
	a) Doctrina negativa	155

b) Doctrina afirmativa	157
c) Mi opinión	161

C) CARACTERES

§ 42. Derechos innatos	161
§ 43. Vitalicios	164
§ 44. Necesarios	165
§ 45. Esenciales	165
§ 46. El objeto es interior	166
§ 47. Inherentes	167
§ 48. Extrapatrimoniales	168
§ 49. Relativamente indispensables	170
§ 50. Absolutos	172
§ 51. Privados	174
§ 52. Independencia	176

D) DENOMINACIÓN

§ 53. Distintas posiciones	177
a) Antecedentes	177
b) Fundamentales	178
c) Bienes	179
d) Crítica al nombre de la personalidad	180
e) Mi opinión	181

E) DEFINICIÓN

§ 54. Evaluación crítica	182
a) Concepto	182
b) Crítica a diversas definiciones	182
c) Mi definición	184

F) SISTEMAS, CLASIFICACIÓN Y CONTENIDO

§ 55. Sistemas unitarios	184
§ 56. Sistemas plurales	189
§ 57. Materias o categorías que no constituyen derechos personalísimos	191
a) Patentes de invención, marcas de fábrica y razón social	191

	b) El denominado derecho moral de autor	193
	c) El nombre	200
	d) La identidad	204
	e) Los atributos	205
	f) Los derechos humanos	207
§ 58.	Enumeración y agrupamiento admisibles	212

CAPÍTULO III

INTEGRIDAD FÍSICA DE LA PERSONA

A) EL DERECHO DE VIVIR

§ 59.	El genoma humano	215
	a) Aspectos científicos actuales y la posible manipulación genética	215
	b) Reacciones tutelares internacionales	218
	1) La Unión Europea	218
	2) Las Naciones Unidas	219
	3) La declaración de la Unesco. La línea germinal	219
	c) La intimidad y la confidencialidad	222
	d) Los datos genéticos	223
§ 60.	Noción y contenido	224
§ 61.	Principio de la tutela	227
	a) El derecho romano	228
	b) El antecedente del Código Civil argentino	229
	c) El Código del Perú	230
	d) Mi opinión	231
	e) El aborto y su punibilidad	232
	f) El aborto ante el derecho civil	233
	g) La jurisprudencia	233
	h) Panorama en el derecho comparado	235
	1) Estados Unidos de América	235
	2) España	235
	3) Francia	236
	4) Alemania	236
	5) Italia	236
	6) Suecia, Noruega, Dinamarca, Austria, Grecia y Holanda	236
	7) Argentina	236
§ 62.	El embrión extracorpóreo	237
	a) Concepciones antiguas	237

	b) La fecundación asistida	237
	c) El comienzo de la vida	241
	d) Derecho comparado	244
	e) Naturaleza jurídica del cigoto	248
§ 63.	El derecho de vivir ocurrido el nacimiento	251
	a) Valor de la vida	252
	b) Reparación por la muerte	252
	c) Incapacidad sobreviniente	255
§ 64.	El suicidio y su repudio jurídico-religioso	256
	a) Apuntes filosóficos	256
	b) Orientación religiosa	257
§ 65.	Evolución histórica	260
	a) El suicidio en la Antigüedad	260
	b) El suicidio a partir de la Ilustración. Impunidad	261
	c) Mi opinión	263
§ 66.	De la impunidad al "derecho a suicidarse"	265
	a) El llamado "derecho a suicidarse"	265
	b) Mi opinión	267
	c) Propuesta reglamentaria	268
§ 67.	El duelo	268
	a) La cuestión en la antigüedad	268
	b) El Código Penal	270
§ 68.	Pasividad mortal	271
	a) La inacción suicida	272
	b) La negativa a curarse	273
§ 69.	Los riesgos y las experiencias científicas	274
§ 70.	Investigaciones y experimentaciones biomédicas	275
	a) Las terapias para la salud	275
	b) El contrato	276
	c) Propuesta reglamentaria	279
§ 71.	Deportes, trabajos y habilidades	280
	a) Criterios antiguos	281
	b) Opinión personal	282
	c) Contratación	283
	d) Reglamentación propuesta	284

B) DERECHO AL CUERPO

1) CONSIDERACIONES GENERALES

§ 72.	Necesidad de la tutela civil	285
	a) El Código italiano	286
	b) Los códigos latinoamericanos	287

§ 73.	La vida	287
	a) Naturaleza del cuerpo	287
	b) Las partes del cuerpo	289

2) OPERACIONES QUIRÚRGICAS

§ 74.	Las operaciones quirúrgicas prohibidas	291
§ 75.	La esterilización reproductiva	292
§ 76.	El sexo	297
	a) Generalidades	297
	b) La intersexualidad	300
	c) El hermafroditismo	302
	d) El homosexualismo	304
	e) El transexualismo	306
	f) Refutaciones a los que niegan la transexualidad	313
§ 77.	Por ventajas para la salud del paciente	320
	a) El consentimiento y la información	322
	b) Incapacidad e inconsciencia del paciente	326
	c) Limitaciones a la actuación del cirujano	330
	d) Las situaciones que plantea la enfermedad del sida	334
§ 78.	La salud como bien jurídico público	336
§ 79.	Por razones estéticas	338
§ 80.	Con el objeto de beneficiar a terceros	339
	a) Experiencias científicas	339
	b) Trasplantes "in vivo"	340
	1) Clases de terapias relacionadas con los trasplantes	340
	2) Evolución de la terapia	341
	3) Evolución de las ideas	344
	4) Síntesis de derecho comparado	347
	5) Legislación argentina	347
	6) Jurisprudencia argentina	348
	7) Precisiones terminológicas	349
	8) Carácter nacional del régimen legal	350
	9) Carácter subsidiario de la terapia. Antecedentes	350
	10) Régimen jurisdiccional	351
	11) Obligación de vigilancia de los médicos y equipos médicos	351
	12) Obligación de informar	351
	13) Crítica a la norma	352
	14) Restricciones	353
	15) Incapaces mayores	354

16) Emancipados e inhabilitados	354
17) Necesidad de vínculos de parentesco	354
18) Fundamentos del requisito y críticas	355
19) Arrepentimiento del dador	356
20) Efectos de la retractación del dador	356
21) Retracción del receptor	356
22) Gastos de trasplante realizado	356
23) Propuestas para actualizar el régimen legal de trasplantes en vivo	356
c) Extracción de partes renovables	361

3) TRATAMIENTO Y EXÁMENES MÉDICOS

§ 81. Principios generales	367
§ 82. Oposiciones trascendentales. Los testigos de Jehová	372
§ 83. Exámenes y pericias en el proceso	377
a) Reflexiones generales	377
b) Antecedentes históricos	377
c) Derecho comparado	380
d) Ordenamiento argentino	380

4) LOS CONTRATOS SOBRE EL CUERPO

§ 84. Partes renovables y no renovables	384
§ 85. Relaciones entre el profesional y el paciente	386
§ 86. Propuesta legislativa	388

5) LA AUTOLESIÓN

§ 87. Automutilación	389
§ 88. Autoflagelación	390

6) EL BOXEO

§ 89. Sus consecuencias frente a los derechos personalísi- mos	391
§ 90. Indeseables efectos jurídicos de su autorización	394

7) LAS PARTES SEPARADAS DEL CUERPO

§ 91. Encuadre jurídico	396
-------------------------------	-----

§ 92.	Destino de las partes separadas	397
§ 93.	Unión e implante de las cosas en el cuerpo	399

C) EL DERECHO DE MORIR

§ 94.	Noción	401
§ 95.	Determinación jurídica	401
§ 96.	El derecho de morir. Precisiones y polémicas	403
§ 97.	El suicidio y la ayuda al suicidio del enfermo llamado "terminal"	407
§ 98.	La eutanasia	412
§ 99.	Propuesta reglamentaria de la eutanasia. Requisitos	415

CAPÍTULO IV

EL CADÁVER

§ 100.	Las partes separadas del cuerpo y el cadáver	417
	a) Conceptos	417
	b) Historia	418
§ 101.	Naturaleza jurídica del cadáver	420
	a) Diferentes opiniones	420
	b) Mi opinión	421
§ 102.	Disposiciones sobre el cadáver propio	423
§ 103.	El testamento vital o "living will"	428
	a) El derecho argentino	428
	b) Meditación sobre las sociedades actuales	429
	c) La parcialidad patrimonial del fideicomiso	429
	d) La asistencia de las personas inhabilitadas	430
	e) Admisión en el derecho comparado	430
	1) En Alemania	430
	2) En Canadá (Quebec)	430
	3) En España (Cataluña)	431
	4) En el V Congreso Iberoamericano de Academias de Derecho	432
	5) En Italia	432
	6) En los Estados Unidos de América	433
	7) En la Unión Europea	433
	f) Objeciones que se han formulado al testamento vital	433
	g) Beneficios que se han adjudicado al testamento vital	434

	h) Reglas apropiadas atendiendo a todos los argumentos favorables y contrarios expuestos	435
	i) Conclusiones	436
§ 104.	Disposiciones sobre cadáveres ajenos	437
§ 105.	Propuestas	440
§ 106.	Trasplantes y cortes de partes del cadáver. Repaso histórico	441
§ 107.	Régimen jurídico de los trasplantes de órganos cadavéricos. Evolución legislativa	445
§ 108.	La muerte y su determinación	454

CAPÍTULO V

LA LIBERTAD

§ 109.	Manifestaciones y límites	459
	a) Importancia del concepto de libertad	459
	b) Concepción positiva	459
	c) El derecho a la libertad	461
	d) La libertad de información	462
	e) La teoría de los límites internos y externos	463
	f) La prohibición de la censura previa	465
	g) Manifestaciones del derecho a la libertad	467
§ 110.	Los actos de disposición del derecho a la libertad ...	468
	a) Limitaciones al derecho	468
	b) Aplicaciones en el Código	470
§ 111.	Causas legítimas de supresión de la libertad contemplada en el Código Civil	472
§ 112.	Disposiciones de la libertad sexual	476
	a) Efectos del casamiento	477
	b) Deber de fidelidad	478
§ 113.	Libertad procreacional	480
	a) Fecundación post mortem	481
	b) Fecundación heteróloga	482
	c) Justificación jurídica	483

CAPÍTULO VI

INTEGRIDAD ESPIRITUAL DE LA PERSONA

§ 114.	Planteamiento de la materia	485
--------	-----------------------------------	-----

A) DERECHO AL HONOR

1) CONSIDERACIONES GENERALES

§ 115.	Necesidad de la tutela por el derecho privado	485
§ 116.	Concepto	487

2) APLICACIONES LEGALES EN TORNO DEL DERECHO AL HONOR

§ 117.	Delitos y cuasidelitos	492
§ 118.	El matrimonio	500
§ 119.	Las sucesiones y la donación	502
§ 120.	El honor profesional	504
§ 121.	La filiación y el sexo	507
	a) Alemania	508
	b) Brasil	509
	c) Francia	509
	d) Italia	509
	e) Argentina	510
§ 122.	El nombre, la imagen y otras representaciones de la persona	518
	a) Italia	519
	b) Argentina	521
§ 123.	Personas jurídicas	524
§ 124.	El honor de los muertos. Remisión	526
§ 125.	El honor y la libertad de expresión	526
	a) El factor de atribución	526
	b) Teoría de la real malicia	528
	c) Aplicación de la real malicia en nuestro derecho	529
	d) El factor subjetivo de responsabilidad	532
	e) Jurisprudencia vernácula	534
	1) El honor de los jueces	534
	2) El honor de los particulares	537

B) DERECHO A LA IMAGEN

§ 126.	Carácter autónomo del derecho	542
	a) Desarrollo histórico conceptual	542
	b) La imagen y el honor	548
	1) Derecho italiano	549

	2) Derecho alemán	550
	3) Derecho argentino	550
	c) La imagen y la intimidad	551
§ 127.	La reproducción y la publicidad	553
§ 128.	La voz y otras exteriorizaciones de la persona	557
§ 129.	La ley 11.723	561
§ 130.	El consentimiento	564
	a) Carácter expreso	564
	b) Capacidad para prestar el consentimiento	565
	c) Finalidad del consentimiento	567
	d) Captación y difusión sin consentimiento	568
	e) Imagen y derecho de autor	569
	f) Carga de la prueba	569
	g) Fallecimiento del retratado	570
§ 131.	Imágenes no protegidas	570
§ 132.	Propuesta para la reglamentación del derecho a la imagen	581

C) DERECHO A LA INTIMIDAD

§ 133.	Planteamiento del tema	582
§ 134.	La relación entre los principios y las reglas	584
§ 135.	Materia que comprende la vida privada	586
§ 136.	Diferentes definiciones de la vida privada	591
§ 137.	Concepto que comparto	594
§ 138.	Actualidad de la materia	600
§ 139.	Despertar del derecho a la vida privada en los Estados Unidos de América	605
§ 140.	Evolución y debilitamiento del derecho a la vida privada en los Estados Unidos de América	609
§ 141.	Reconocimiento tardío del derecho a la intimidad	611
§ 142.	Los tratados y las directivas internacionales	613
§ 143.	Régimen legal	617
§ 144.	Intimidad y vida privada	618
§ 145.	Vicisitudes	620
	a) Antecedentes de los Estados Unidos de América	620
	b) El fisco	623
	c) La memoria de los muertos	625
	d) La objeción de conciencia	626
	e) La expresión artística	627
§ 146.	El secreto	631
	a) La correspondencia	632

	b) Telégrafo, teléfono y aparatos electrónicos.....	637
	c) Difusión televisiva	642
	d) Internet	645
	e) El secreto profesional	651
	f) La actividad médica	652
	g) La psiquiatría	654
	h) Los abogados	654
	i) El periodismo	655
	j) Actuaciones judiciales	655
	k) Procedimientos para enterarse contra la voluntad del sujeto	656
§ 147.	El domicilio y el ámbito privado	659
§ 148.	Difusión del nombre	661
§ 149.	La ley 25.326 de protección de datos personales	662
§ 150.	El hábeas data	669
§ 151.	La ley 25.873 y su reglamentación	673
§ 152.	La ley 26.032	674
§ 153.	Intimidad y libertad de expresión	676
	a) Comparación institucional de los derechos y su carácter estratégico	678
	b) Los personajes y las noticias judiciales	679
	c) La necesaria autodisciplina de los medios	681
	d) Los sumarios de la instrucción penal	683
	e) La errónea teoría de los límites de la libertad de expresión	685
§ 154.	El artículo 1071 bis del Código Civil	686
§ 155.	Limitaciones del derecho a la intimidad: Titulares del derecho	693
	a) Personas públicas	694
	b) Secreto profesional	697
	c) Las cartas	697
	d) Los incapaces	697
	e) Personas jurídicas	698
	f) Los muertos	700

D) DERECHO A LA IDENTIDAD

§ 156.	Delimitación conceptual	703
§ 157.	Fases dinámicas y estáticas de la persona. El dere- cho a la identidad y a la identificación	706
§ 158.	Diferencias con otros derechos personalísimos	710

CAPITULO VII

**PROTECCIÓN JURÍDICA
DE LOS DERECHOS PERSONALÍSIMOS**

§ 159.	Sancciones y medios de defensa en general	713
§ 160.	La reparación y sus diversas clases	713
§ 161.	El resarcimiento por daño a los bienes personalísimos	718
§ 162.	La reposición ante los daños a los bienes personalísimos	721
§ 163.	La publicidad	724
	a) La publicidad del artículo 1071 bis	725
	b) Interpretación razonable de la publicidad del artículo 1071 bis	727
§ 164.	Rectificación y respuesta. Naturaleza jurídica, conveniencia y ámbito de aplicación	728
	a) Proyección internacional de la respuesta	735
	b) Estado de la cuestión en nuestro derecho	739
§ 165.	Medios preventivos y de cesación del daño	745
	a) El derecho sustancial	746
	b) El derecho procesal	750
	c) Las medidas precautorias	754
§ 166.	Propuestas	758

APÉNDICE

II Jornadas Provinciales de Derecho Civil	761
Reformas al Código Civil	763
Proyecto de Código Civil de la República Argentina unificado con el Código de Comercio	766
Anteproyecto de régimen integral de tutela de los derechos personalísimos	768
<i>Bibliografía</i>	773