

# EL DAÑO A LA PERSONA Y SU INDEMNIZACIÓN

Jorge Pantoja Bravo

Parte la obra de dos figuras: De una parte el daño a la persona, y, de otro, la indemnización que origina el primero. En este orden el autor analiza los diferentes rubros indemnizatorios, su concepción, cuantía y reconocimiento, tanto desde el punto de vista sustantivo como procedimental.

1 ed., 2017, 17x24cms., pasta dura, 1.208 páginas

ISBN: 978-958-769-614-1, precio: \$230.000

## ÍNDICE GENERAL

Presentación .....7

La práctica judicial constituye un excelente observatorio del Derecho de Daños siendo una herramienta valiosa en la imprescindible tarea para todo jurista de profundizar en el estudio de la jurisprudencia que sin duda alguna los libros de casos constituyen una valiosa ayuda para el trabajo cotidiano de los profesionales del Derecho.

En la presente obra el autor de su experiencia selecciona 160 dictámenes en donde analiza los diferentes rubros indemnizatorios; en su concepción, cuantía, reconocimiento, definición como en su configuración aunado a planteamientos novedosos e interpretaciones interesantes bajo el manto de la jurisprudencia y doctrina imperante los cuales proporcionan un contacto con la realidad que constituye el más eficaz complemento a los conocimientos jurídicos teóricos, teniendo en cuenta el Juramento Estimatorio y el perito de perjuicios según el Código General del Proceso.

Bagaje práctico y teórico de más de 16 años como perito financiero de la Fiscalía General de la Nación planteando una guía para la cuantificación de los perjuicios patrimoniales de la persona donde explica el manejo de las formulas financieras pertinentes que las simplifica a un número, factor, en un rango muy amplio, para la actualización del daño emergente desde los 13 meses (después de un año) hasta los 120 meses (10 años), y el Lucro Cesante Futuro desde los 60 meses (5 años) hasta los 859 meses (71,58 años), revisados uno a uno, aplicado en casos de ejemplo, 4 de persona fallecida y 2 casos de persona lesionada, además de su dictamen del 20 de Febrero de 2017 que aplica la distribución indemnización según el criterio de alimentos.

### Capítulo I

#### **Camino hacia la objetivación (prescindir de la culpa)**

A. El juramento estimatorio no marca el límite de la pretensión ..... 10

1. El juramento estimatorio no marca el límite de la pretensión sino la entidad e intensidad del daño siendo viable la condena *ultra petita* ..... 14

2. Eventos de no aplicación de la sanción por juramento estimatorio y el fallo <i>ultra petita</i> .....	18
3. La sanción por juramento estimatorio .....	20
a. Sanción del 5% .....	21
b. Sanción del 10% .....	22
4. Lo que sucede en otros lares.....	23
5. La finalidad de desestimular la presentación de pretensiones sobrestimadas no es la vía.....	25
6. Ni el doble pago es legal como tampoco lo es una indemnización reducida.....	29
7. Debe repararse el daño, todo el daño y nada más que el daño .....	31
8. El principio de la congruencia en la responsabilidad civil .....	33
9. Monto de la pretensión es limitado únicamente por lo que llegare a probarse.....	37
10. El destinatario de las sanciones debe ser un fondo para la indemnización de víctimas.....	40
11. Prueba del perjuicio patrimonial y su cuantía procesalmente son diferentes .....	42
12. El juramento estimatorio y su efecto en la jurisdicción administrativa.....	44
13. Caso: Aplica lo estimado de la pretensión y no el valor probado ostensiblemente mayor (más de mil millones de pesos) .....	48
14. Caso: Niega el lucro cesante e impone sanción económica del juramento estimatorio (art. 206 del CGP).....	51
15. Corolario.....	54
B. La responsabilidad civil sin culpa .....	55
1. La crisis de la noción de culpa como fundamento de la responsabilidad civil .....	57
2. Justificación de la responsabilidad objetiva (sin culpa) .....	63
3. Cambio de paradigma: de la culpa a la reparación .....	67
4. De la concepción decimonónica “deuda de responsabilidad” hacia el “crédito de reparación” .....	73
5. Criterios de imputación .....	79
6. Imputación fáctica del daño antijurídico .....	83
7. La teoría de la imputación objetiva .....	84
8. Es la ley y no el contrato la que impone la obligación de reparar el daño.....	94

9. Cambio radical en materia de responsabilidad civil extracontractual (Sentencia del 24 de agosto del 2009).....	96
10. Círculo de responsables .....	101
11. Caso: Culpa de las compañías tabacaleras (riesgo e imputación objetiva).....	105
C. La equidad.....	106
1. ¿Qué es la equidad?.....	107
2. La Corte Constitucional y el arbitraje en equidad.....	111
3. Legislación y jurisprudencia del principio de equidad (artículo 16 de la Ley 446 de 1998).....	112
4. Precedente jurisprudencial del arbitramento en equidad .....	116
5. Adecuar la generalidad de las normas jurídicas a las particularidades de la realidad .....	117
6. Fallo en conciencia del juez .....	120
7. Probado el daño, puede llegar a estimarse su cuantía .....	121
8. Criterios de equidad para cuantificar el lucro cesante .....	123
9. Desde la perspectiva de las garantías a la igualdad y al debido proceso .....	125
10. Transacción como modo de terminación anormal del proceso.....	126
11. La renuncia se llevó a cabo por el perjudicado; no es una transacción (jurisprudencia española) .....	128
D. Reparación integral .....	132
1. Fundamento normativo ( <i>alterum non laedere</i> ).....	135
2. Dificultades de la reparación integral .....	137
3. ¿Qué debemos entender por reparación plena o integral? .....	141
4. El incidente como instancia de reparación integral de la víctima.....	143
5. Incidente de reparación cuando esté en firme la sentencia condenatoria (Ley 1395 del 2010) .....	146
6. Trámite del incidente de reparación integral.....	147
7. Artículos aplicables para la reparación de la víctima en la acción penal .....	152
8. Conformación de fondos que garanticen la reparación de las víctimas.....	153

## Capítulo II

### Preguntas y respuestas de los dictámenes de Jorge Pantoja

A. Testigo de acreditación y daño moral .....	160
B. Disminución de la capacidad laboral es indiferente que trabaje o no.....	164

C. Para la disminución de la capacidad laboral es indiferente si cotizaba a la seguridad social.....	173
D. Pérdida o cambio de trabajo a causa del hecho dañoso.....	177
E. La Tabla Laboral no se aplica en la indemnización por un daño originado por una conducta punible .....	180
F. Disminución de la capacidad laboral por la Junta Regional de Invalidez .....	185
G. Secuelas médico legales .....	192
H. Enfermedades o lesiones preexistentes .....	198
I. Expectativa de vida .....	209
J. Presunción del Salario Mínimo Legal Mensual Vigente.....	217
K. Ingresos mensuales de la víctima .....	223
L. Ingresos mensuales como margen de utilidad .....	226
LL. Gastos de manutención propios del occiso.....	230
M. Lucro cesante .....	237
N. Daño emergente.....	238
Ñ. El SOAT .....	253
O. Usura e intereses.....	261
P. Honorarios abogado .....	272

### Capítulo III

## El perito en el Código General del Proceso

A. Cambios importantes.....	278
1. Del perito judicial al perito de parte (perito consultor) .....	280
2. Son las partes quienes deben aportar el dictamen pericial .....	284
3. Desaparece la lista oficial de peritos .....	286
4. Hay objeción al juramento estimatorio no al dictamen pericial .....	288
5. ¿Quién estaría dispuesto a aportar de manera voluntaria un dictamen pericial que le fuera desfavorable? .....	291
6. ¿Las partes están en capacidad de pagar los costos de un perito?.....	295
7. Peritos forenses en el “Caso Colmenares” .....	297
B. Contradicción del dictamen en el CGP.....	302
1. Interrogar al perito según el CGP .....	303

2. “Si el perito citado no asiste a la audiencia, el dictamen no tendrá valor” .....	305
3. No citar al perito a la audiencia .....	306
4. La contraparte aporta otro dictamen .....	308
5. Informes periciales divergentes y contradictorios .....	309
6. Dictamen de comprobación y la del dictamen de opinión .....	311
7. Errores más frecuentes de los peritos en el ámbito criminalístico .....	315
C. El perito en el CGP .....	317
1. Elección y pago al perito de parte .....	319
2. Solo podrán ser objeto de recusación los peritos designados judicialmente .....	319
3. La tacha al perito de parte y el testigo .....	321
4. Objetividad e imparcialidad del perito .....	324
5. Requisitos de objetividad e imparcialidad del perito necesarios .....	326
6. Requisitos extra de objetividad e imparcialidad del perito de parte innecesarios .....	327
7. Principios generales del perito .....	330
D. Valoración de la prueba pericial .....	332
1. La sana crítica en la valoración de la prueba pericial .....	333
2. Solidez, claridad, exhaustividad, precisión y calidad del dictamen .....	337
3. ¿Cómo debe valorar el juez la prueba pericial para determinar la responsabilidad civil? .....	343
4. Daño y su cuantificación son dos conceptos diferentes .....	345
5. Probado el daño, puede llegar a estimarse su cuantía .....	348
6. Criterios de equidad para cuantificar el daño .....	351
7. Mi dictamen sobre el criterio de equidad (art. 16, Ley 446 de 1998) .....	353
E. El informe de indemnización .....	356
1. Aspectos generales del informe de perjuicios patrimoniales y extrapatrimoniales .....	356
2. El informe escrito del perito de parte (art. 226, CGP) .....	360
3. Contenido del escrito del dictamen de parte .....	361
4. Declaración del perito “todo lo anterior bajo la doctrina y jurisprudencia nacional y foránea” .....	366
5. La práctica de la prueba pericial en el Código General del Proceso .....	370
6. Conductas de los sujetos procesales .....	373
7. Solicitud de indemnización exagerada sin fundamento .....	374

8. Las presunciones y juicios de inferencia .....	378
---	-----

#### Capítulo IV

### Elementos de la responsabilidad civil

A. El daño.....	381
1. La existencia del daño es el presupuesto para la indemnización.....	383
2. El principio ‘ <i>alterum non laedere</i> ’ (no causar daño) .....	386
3. “Indemnizar” es volver al otro “indemne” .....	390
4. Definición de daño.....	391
5. Daño y perjuicio (dos conceptos diferentes) .....	397
6. Certidumbre del daño .....	400
7. El daño es cierto así no se acredite su cuantía.....	403
8. El daño debe ser indemnizado plenamente.....	404
9. El daño antijurídico .....	409
B. El nexo de causalidad .....	410
1. La relación de causalidad .....	412
2. Relación causal mediata o inmediata y la imputabilidad fáctica del daño.....	416
3. Carga dinámica de la prueba .....	417
4. La carga dinámica de la prueba en el servicio médico .....	423
5. ¿Corresponde a los jueces civiles conocer de los procesos de responsabilidad médica?.....	423
C. La culpa .....	425
1. Responsabilidad con culpa y responsabilidad objetiva .....	427
2. ¿Qué es culpa?.....	431
3. La culpa es con representación y sin representación.....	437
a. Culpa con representación .....	437
b. Culpa sin representación.....	438
4. Culpa consciente y culpa inconsciente .....	439
5. Aseguramiento de la culpa grave.....	441
6. Presunción de culpa y la presunción de responsabilidad.....	441
D. Principios generadores de culpa .....	442
1. Negligencia.....	444
2. La imprudencia.....	454
3. La impericia.....	457
4. La violación de leyes, reglamentos o normas.....	458

5. Construcción legal del tipo culposo .....	463
E. El debido cuidado .....	467
1. ¿Cómo se interpreta el debido cuidado? .....	470
2. Infracción al deber de cuidado .....	475
3. Imputación de comportamientos, imputación de resultados .....	478
4. La acción peligrosa .....	480
5. No existe nexo embriaguez con el siniestro .....	482
6. Caso: No existe nexo embriaguez con el siniestro y análisis de la cláusula de exclusión en la póliza de seguro de vida .....	483
7. Caso: Pérdida de un ojo por pelea en local de Almacenes (K) .....	490
8. Caso: Absuelto de toda culpa conductor de bus que habría arrollado a niño causándole la muerte .....	494
F. Causales excluyentes de responsabilidad (rompen el nexo de causalidad) .....	503
1. Culpa exclusiva de la víctima o hecho de víctima .....	505
2. Supuesto de autodaño .....	513
3. Culpa exclusiva de la víctima y nexo de imputación .....	516
4. Hecho de un tercero .....	520
G. Caso fortuito y fuerza mayor .....	522
1. No habrá responsabilidad en los eventos de caso fortuito y fuerza mayor .....	525
2. Criterios de distinción de los conceptos “caso fortuito” y “fuerza mayor” .....	531
3. ¿Caso fortuito o fuerza mayor? .....	533
4. Caso fortuito y la relación de causalidad .....	536
H. Concurrencia o compensación de culpas (reducir la indemnización) .....	541
1. Proporción a cargo de la víctima .....	550
2. Compensación de causas .....	554
3. Disminución de la indemnización por concurrencia de culpas .....	559
a. El criterio de las cuotas iguales (viriles) .....	560
b. El criterio de las cuotas equitativas .....	560
c. El criterio de las cuotas proporcionales .....	560
4. Concurrencia de culpas en lo civil y penal .....	562
5. Autoría múltiple de autores (la condena es solidaria) .....	564
6. Carga de la prueba en la concurrencia o compensación de culpas .....	565
7. El deber de mitigar los daños .....	568

8. Caso: Caída por la escalera de una suite.....	572
9. Caso: Colisión de una motocicleta con un montón de arena.....	576

### Capítulo V

## La responsabilidad civil

I. Caso: Mujer que se infecta del VIH por transfusión de sangre .....	579
A. Concepto y clasificación de la responsabilidad civil.....	579
1. Definición de responsabilidad .....	580
2. Las fuentes de las obligaciones .....	586
3. Obligaciones de medio y obligaciones de resultado.....	588
4. La responsabilidad civil extracontractual y la responsabilidad civil contractual.....	590
5. La responsabilidad contractual .....	598
6. Responsabilidad extracontractual .....	611
7. Acumulación de la responsabilidad contractual y extracontractual .....	614
8. Demostración por indicios de la responsabilidad .....	618
9. El papel de la mediación de conflictos de responsabilidad civil .....	624
B. Relación de la responsabilidad penal y la responsabilidad civil .....	630
1. Diferencia de la responsabilidad penal y la responsabilidad civil.....	630
2. La responsabilidad penal es personal y la responsabilidad civil no lo es .....	633
3. Surgimiento de la responsabilidad penal .....	634
4. Diferencias sustanciales entre responsabilidad penal y responsabilidad civil .....	636
5. La responsabilidad civil derivada del delito es una obligación de carácter civil con finalidades distintas a las penales.....	645
6. La acción civil en el proceso penal y la influencia del fallo penal en el proceso civil.....	651
7. Ventajas de la acción civil dentro del proceso penal.....	655
8. Responsabilidad por mala praxis .....	660
9. El <i>lex artis</i> y <i>lex artis ad hoc</i> .....	662
10. La mala praxis en la legislación civil y penal.....	664
11. Caso: exonerado penalmente pero condenado civilmente.....	665
12. Caso: Indemnización por riña (la absolucón en el juicio penal, no es obstáculo para declarar la responsabilidad civil por el mismo hecho).....	666

C. Caso: Mujer que se infecta del VIH por transfusión de sangre .....	669
1. Antecedentes .....	670
2. Interrogantes que surgen .....	670
3. Apartes de la sentencia del Consejo de Estado .....	671
4. Consideraciones del Consejo de Estado .....	673
5. Pruebas de laboratorio que se deben practicar a la sangre donada con fines de transfusión.....	676
6. Muerte de la menor infectada con el virus del V.I.H. ....	679
7. Conclusiones sobre la responsabilidad de las entidades demandadas .....	680
a. El daño y su causa material .....	680
b. La falla del servicio y la imputación del daño a las entidades demandadas .....	684
c. Funciones de vigilancia y control de los bancos de sangre del país.....	685
d. Fallas de las autoridades sanitarias encargadas del control y la vigilancia .....	687
e. Responsabilidad del Ministerio de Salud .....	688
f. Responsabilidad de la administración por omisión .....	689
8. Responsabilidad de la administración por omisión según tratadistas españoles .....	689
a. Distinción entre la inactividad material y la inactividad formal de la Administración .....	690
b. La responsabilidad de la Administración por hechos de terceros .....	690
c. Teoría de la causalidad adecuada .....	692
9. Al caso concreto: Nexo de causalidad, el perjuicio, perjuicios patrimoniales, cuantificación por daño moral y por daño a la vida de relación .....	693
a. Nexo de causalidad.....	695
b. El perjuicio .....	696
c. Perjuicios patrimoniales para la señora MCT .....	697
d. Daño moral demás demandantes.....	702
10. Fallo del Consejo de Estado.....	702
11. Respuesta a los interrogantes planteados .....	703
12. Etapas del V.I.H. ....	708

## Capítulo VI

### **Rubros indemnizatorios**

A. Daño emergente .....	713
1. Concepto de daño emergente .....	713

2. Daño emergente a nivel legislativo .....	716
3. Acreditación del daño emergente .....	718
4. Características de los rubros del daño emergente.....	720
5. Daño emergente futuro .....	721
6. Daño emergente futuro en especie.....	723
7. Caso: Daño emergente futuro, la atención hospitalaria que requiera .....	724
8. Caso: Demandada condenada al pago del daño emergente futuro en especie.....	727
<b>B. Rubros del daño emergente .....</b>	<b>729</b>
1. Gastos médicos .....	729
2. Aparatos de prótesis y ortopedia .....	730
3. Gastos en hospitales públicos .....	732
4. Gastos de sepelio .....	732
<b>C. Criterios para aceptar o rechazar los soportes de daño emergente .....</b>	<b>733</b>
1. Criterios para aceptar o rechazar los soportes .....	733
a. De fecha cierta .....	734
b. Razonables .....	734
c. Relación de causalidad.....	735
2. Rechazo de daño emergente por no tener nexo de causalidad .....	735
3. Sanción factura tachada de falsa.....	737
4. Caso: Sanción a entidad aseguradora por tachar de falsa unas facturas.....	739
<b>D. Lucro cesante.....</b>	<b>741</b>
1. Concepto de lucro cesante .....	743
2. Lucro cesante a nivel legislativo .....	744
3. La prueba del lucro cesante .....	747
4. ¿Certeza o probabilidad del lucro cesante? .....	753
5. El lucro cesante es un daño de relativa certeza .....	756
6. Disminución de la capacidad laboral es indiferente que trabaje o no .....	761
7. Caso: “No hubo alteraciones funcionales que impidieran seguir desempeñando su oficio habitual” .....	765
8. Persona lesionada fallece antes de los dos años .....	767
9. Así se liquidan perjuicios morales por privación injusta de la libertad.....	769
<b>E. Lucro cesante por incapacidad médico legal .....</b>	<b>770</b>
1. Incapacidad sobreviniente .....	771
2. Lucro cesante por incapacidad médico legal.....	773

3. Remisión a medicina legal y finalidad probatoria .....	777
4. Secuelas médico legales.....	778
5. El concepto de secuela o lesión permanente .....	778
6. Secuelas transitorias .....	781
7. Secuelas permanentes .....	782
8. Agravamiento de mal anterior-preexistencia .....	783
F. Indemnización por lesiones a menor de edad y amas de casa.....	784
1. Invalidez de un menor de edad .....	784
2. Reconocimiento de lucro cesante a ama de casa (mujer u hombre) .....	785
3. El lesionado es el legitimado para reclamar los perjuicios (dictamen).....	787
4. Caso: Padres biológicos y hermanos del lesionado reclamen lucro cesante por menor de edad .....	790
5. Caso: Menor de 16 años de edad con el 20% de disminución de la capacidad laboral.....	791
6. Caso: Bebé recién nacido quemado por agua caliente reclama daño estético (Argentina).....	792
G. La indemnización en los grandes discapacitados .....	795
1. La problemática de los grandes discapacitados .....	796
2. Ayuda de tercera persona.....	797
3. Caso: Millonaria indemnización a una mujer que, tras dar a luz, le amputaron sus extremidades (año 2015).....	800
a. Relato de los hechos de manera cronológica.....	801
b. Dictámenes e informes médicos.....	803
4. Caso: Reparación integral del daño a niña menor de edad con síndrome de Down .....	820
H. Presunción de autenticidad de documentos en el Código General del Proceso.....	820
1. Admitir, impugnar o reconocer un documento .....	821
2. Presunción de autenticidad de documentos .....	823
3. Tacha de falsedad y desconocimiento.....	825
4. El informe pericial como prueba documental .....	827

## Capítulo VII

### **Factores de indemnización del lucro cesante**

A. Ingresos de la persona.....	829
1. Si no labora (el salario mínimo legal mensual).....	831

2. Ingresos promedio (independientes).....	834
3. Ingresos por trabajos extras o extraordinarios.....	836
4. Certificación de ingresos de empresa.....	836
5. Ingresos mensuales con base en declaración de testimonios.....	838
6. Certificación por testigos.....	840
7. Cuestionamiento certificación contador público.....	841
8. Certificación de un contador debe ser verificada a la realidad material.....	845
9. La certificación de ingresos de contador público tiene plena validez.....	846
10. Ingreso para estudiante universitario.....	846
11. Ingreso promedio para profesionales universitarios en el año 2007.....	847
12. Sentencia calcula el promedio anual de un ingeniero civil como ingreso mensual.....	847
13. Ingresos mensuales con base en la declaración de renta.....	849
14. Ingreso altos dignatarios (Exministro de Justicia, Superintendente de Sociedades, candidato presidencial).....	850
a. Ingreso mensual Exministro de Justicia.....	850
b. Ingreso mensual Superintendente de Sociedades.....	851
c. Ingreso mensual candidato presidencial.....	852
15. Descuento de gastos propios de manutención.....	853
16. Lucro cesante futuro sin descuento (es un error tomar el ingreso proyectado).....	858
17. Ingreso por bienes productivos no hacen parte del ingreso de la persona.....	860
18. Tiempo que una persona tarda en conseguir trabajo.....	860
19. Caso: Ingresos eventuales de contratista se divide entre los doce meses del año.....	861
<b>B. Expectativa de vida.....</b>	<b>865</b>
1. Expectativa de vida, origen y concepto.....	865
2. Las mujeres tienen una expectativa mayor que los hombres y su promedio.....	866
3. Tablas de mortalidad expedidas por la Superintendencia Financiera.....	867
4. La expectativa de vida fijada por Medicina Legal prevalece.....	869
5. Se debe aplicar la expectativa de vida vigente a la fecha de muerte.....	873
6. Se toma la menor expectativa de vida entre el occiso y el sobreviviente.....	874
7. Persona supera la expectativa de vida.....	875

8. Liquidación de lucro cesante futuro cuando se supera la expectativa de vida probable .....	876
9. Caso: Se debe tomar la expectativa real de vida.....	878
C. Fórmulas de indemnización de daños personales .....	879
1. Fórmula de lucro cesante pasado diferente al lucro cesante futuro .....	880
2. Factores para el cálculo del lucro cesante .....	881
3. Fórmulas con el siguiente ejemplo.....	881
a. Daño emergente.....	881
b. Lucro cesante por incapacidad médico legal.....	884
c. Lucro cesante pasado.....	884
d. Lucro cesante futuro.....	885
e. Lucro cesante futuro .....	885
4. Explicación de las fórmulas paso a paso.....	886
5. ¿Indemnización por capital o renta vitalicia? .....	887
6. Garantizar el pago de la renta vitalicia.....	889
7. Indemnización estructurada .....	892
D. Otros factores .....	895
1. Legitimados para reclamar.....	895
2. Concurrencia de indemnizaciones (¿es posible su acumulación?) .....	899
a. Dado su origen jurídico diferente no hay acumulación de indemnización.....	900
b. Carácter resarcitorio de la indemnización .....	902
c. La facultad de subrogación.....	903
3. La acumulación de la acción personal y la acción hereditaria .....	904
4. Baremos y base de datos indemnizatorias vinculantes u orientadoras para el juez (España, Francia, Argentina, EEUU e Italia).....	905

## Capítulo VIII

### **¿Qué se indemniza en el caso de muerte de una persona?**

A. El valor de la vida humana .....	911
1. Valor de la vida humana (daño resarcible) .....	912
2. La vida no tiene un valor económico .....	916
3. Inviolabilidad del derecho a la vida .....	919
4. Lo que se valora no es la vida sino su productividad.....	924
5. Valor vida-concepto.....	927

6. Valor vida-menores de edad e improductivos .....	931
7. Valor vida cuantificada como pérdida de oportunidad (la muerte de hijo menor de edad) .....	935
8. Muerte menor de edad cuantificación como daño moral .....	939
9. Muerte mayor de edad cuantificación como contribución en beneficio de sus progenitores (ayuda a los padres) .....	940
10. Valor vida-ama de casa.....	941
11. Que la cuantificación del daño moral es de una magnitud muy superior al económico (por lucro cesante o pérdida de oportunidad) .....	942
<b>B. Contribución económica hasta los 25 años de edad .....</b>	<b>944</b>
1. Menor que fallece a los 17 años de edad contribución económica hasta los 25 años de edad.....	944
2. Joven fallece prestando el servicio militar obligatorio.....	945
3. ¿A quién se deben alimentos? .....	946
4. Alimentos cónyuge y compañera .....	950
5. Prioridad del hijo menor .....	951
6. Distribución del ingreso mensual entre alimentarios .....	952
7. Demostrar dependencia económica .....	955
8. Hijos mayores no son alimentarios (dictamen) .....	958
9. Hermanos debe demostrar dependencia económica (dictamen).....	960
10. Muerte menor de edad cuantificación como contribución en beneficio de sus progenitores .....	962
11. El hijo va a sostener a sus padres hasta cuando llegue a la edad de 25 años .....	965
<b>C. El criterio de indemnización alimentario no es el único .....</b>	<b>970</b>
1. De la praxis jurídica.....	970
2. El criterio de indemnización alimentario pierde eficacia .....	971
3. Hijos mayores e independientes se les reconoce la indemnización (Dictamen de fecha abril 12 de 2010).....	972
4. Régimen de participación o comunidad de gananciales.....	979
5. Caso: Reconoce daño a la vida de relación a menor de un (1) año por la muerte de su padre .....	980
<b>D. Indemnización por muerte de menor de edad .....</b>	<b>981</b>
1. Efectos patrimoniales de la muerte de un hijo.....	982

2. Menor que fallece a los 9 años de edad (dictamen del 25 de abril de 2011).....	986
a. Daño emergente.....	987
b. Lucro cesante.....	987
3. Menor que fallece a los 3 años de edad (dictamen del 24 de noviembre de 2010).....	988
4. Caso: “Policía tendrá que indemnizar a familiar de joven que fue incinerado por uniformados”.....	989
5. Menor que fallece a los 7 años en accidente de tránsito (reconoce indemnización a cinco tíos).....	990
6. Fallece a los 18 meses de edad (negligencia médica).....	991
7. Recién nacido falleció al día siguiente del alumbramiento.....	992
8. Muerte de recién nacido.....	993
9. Murió en el útero de la madre (estableció medicina legal).....	994
10. Cuadro resumen de indemnización por muerte de un menor de edad al año 2011.....	995
11. Perjudicados rechazan indemnización de 363 millones de pesos y la Aseguradora consigna dicha cifra (caso menor Espitia).....	997
12. Conciliación en el Consejo de Estado.....	998
E. Muerte de menor de edad y del <i>nasciturus</i> .....	1001
1. Muerte de un menor de 14 años de edad (condenan al ICBF).....	1001
2. Acepta lucro cesante para un menor de edad y rechaza para otro menor de igual edad.....	1001
3. El <i>nasciturus</i> había muerto minutos antes de ser practicado el procedimiento quirúrgico.....	1003
4. Derecho a interrumpir el embarazo, <i>wrongful life</i> y <i>wrongful birth</i> .....	1004
5. El daño y nexo de causalidad en las acciones de <i>wrongful birth</i> y <i>wrongful life</i> .....	1009
6. Caso: Nació con graves malformaciones.....	1014
7. Caso: El nacimiento de un hijo no deseado es un daño moral resarcible.....	1014
8. Caso: Pérdida de oportunidad por el riesgo que corre el feto con vida en los embarazos gemelares monocoriales.....	1018

### Capítulo IX

## **Disminución de la capacidad laboral, carga dinámica de la prueba, daño desproporcionado y acción hereditaria versus acción personal**

A. Consideraciones generales .....	1021
1. Noción de disminución de la capacidad laboral .....	1022
2. Certificación de la Junta Regional de Calificación de Invalidez.....	1022
3. La disminución de la capacidad laboral se toma en el porcentaje certificado .....	1023
4. La indemnización no se pierde porque el incapacitado siga laborando .....	1024
5. Incapacidad de Medicina Legal diferente a la incapacidad médico laboral y a la disminución de capacidad laboral .....	1035
6. No aplicación de las tablas laborables.....	1037
a. Doctrina.....	1039
b. Jurisprudencia .....	1040
7. Caso: “No hubo alteraciones funcionales que impidieran seguir desempeñando su oficio habitual” .....	1041
B. Manual Único para la Calificación de la Invalidez (Decreto 1507 de 2014).....	1042
1. Creación de la Junta de Calificación de Invalidez.....	1045
2. Manual Único para la Calificación de la Invalidez (Decreto 1507 de 2014) .....	1046
3. Metodologías para la calificación.....	1048
4. Generalidades del manual.....	1051
5. Definición de términos .....	1053
6. Patologías anteriores o preexistentes .....	1055
7. Dictamen de Sicología Forense o Siquiatría Forense versus dictamen de la Junta .....	1058
8. El dictamen de psiquiatría .....	1059
9. Cuadros psicopatológicos a raíz de un accidente de tránsito (“neurosis de renta” y el “síndrome de Ganser”).....	1060
10. Caso: Variación de secuela por Medicina Legal .....	1063
11. Utilización de prótesis por la víctima .....	1064
12. La peritación médica .....	1065
13. Ley 100 de 1993 .....	1068
14. Predomina el dictamen de la Junta Regional de Calificación de Invalidez.....	1072
15. La Junta Regional de Calificación de Invalidez tiene prioridad sobre el de Medicina Legal (dictamen del presente autor, mayo de 2010) .....	1074
16. Caso: Dos dictamen de disminución de la capacidad laboral.....	1080
C. El dictamen de la junta regional de calificación de invalidez .....	1087

1. Calificación integral final.....	1087
2. Fecha de estructuración.....	1087
3. Asuntos de la calificación .....	1088
4. Reposición y apelación del dictamen de la Junta Regional de Invalidez .....	1088
5. Fundamentación del dictamen .....	1089
6. Otros diagnósticos.....	1091
7. Entrega y costo del dictamen .....	1091
8. Pasos a seguir ante la junta regional de calificación de invalidez para que sea emitido el certificado de calificación por la pérdida de su capacidad laboral.....	1092
9. Solicitud al juez o fiscal para remisión a la Junta de Calificación de Invalidez.....	1093
a. Modelo de solicitud al juez o fiscal para remisión a la Junta.....	1094
b. Modelo de solicitud a la Junta de Calificación de Invalidez.....	1095
10. Secuelas médico legales transitorias no generan disminución de capacidad laboral .....	1095
11. Caso: Secuelas transitorias si generan disminución de capacidad laboral .....	1098
12. Caso: Sin secuelas médico legales la junta otorga el 14.05% de disminución de la capacidad laboral.....	1100
13. Caso: Lesiones personales dolosas (atracó callejero) .....	1100
14. Caso: Disminución del 46,46% de capacidad laboral de un bebé de cuatro días de nacido .....	1100
15. Porcentaje de la pérdida de la capacidad laboral .....	1101
D. Carga dinámica de la prueba y daño desproporcionado .....	1102
1. Flexibilización de la carga de la prueba.....	1104
2. La carga dinámica de la prueba en el servicio médico .....	1109
3. Pérdida de una oportunidad (chance).....	1112
4. ¿Qué es la pérdida de oportunidad? .....	1117
5. Jurisprudencia de pérdida de oportunidad .....	1124
6. Oportunidad de sanar, de curación o de supervivencia.....	1129
7. Certeza en la pérdida de oportunidad.....	1137
8. Certeza fáctica y certeza lógica.....	1139
9. Riesgo-álea en la pérdida de oportunidad.....	1140
10. Prueba del vínculo causal en la pérdida de oportunidad.....	1141

11. Prestación de servicio médico inoportuno como pérdida de oportunidad.....	1144
12. ¿Cuánto vale la oportunidad perdida? .....	1147
13. La reparación de la pérdida de una oportunidad es siempre parcial.....	1149
14. Caso: Menor ingresa caminando y después de un procedimiento médico no volvió a caminar .....	1151
15. Caso: Pérdida de oportunidad de la recuperación de la salud de un recluso .....	1153
16. Caso: Paciente con enfermedad preexistente fallece por falta de atención hospitalaria.....	1155
17. Técnica del resultado, daño desproporcionado.....	1157
18. Los hechos hablan por sí solos ( <i>res ipsa loquitur</i> ) .....	1160
E. Acción hereditaria o acción personal.....	1164
1. ¿Acción hereditaria o acción personal? .....	1164
2. Acción hereditaria, acción “ <i>iure hereditatis</i> ” .....	1167
3. Acción personal, acción “ <i>iure proprio</i> ” .....	1172
4. La acumulación de la acción personal y la acción hereditaria .....	1180

## Capítulo X

### Guía para la cuantificación de los perjuicios patrimoniales de la persona

A. Claves .....	1182
B. Los parámetros para la cuantificación de los perjuicios patrimoniales de la persona .....	1184
1. Ingresos de la persona.....	1185
2. Expectativa de vida.....	1185
3. Tasa de interés .....	1186
4. Actualización de los valores de daño emergente.....	1186
5. Incapacidad médico legal .....	1187
6. Lucro cesante pasado.....	1187
7. Lucro cesante futuro .....	1188
C. Ejemplos de casos para una persona fallecida.....	1189
1. Daño emergente .....	1190
2. Lucro cesante pasado.....	1191
3. Lucro cesante futuro .....	1191
D. Ejemplos de casos para una persona lesionada .....	1196
1. Daño emergente.....	1196

2. Lucro cesante por incapacidad médico legal .....	1196
3. Lucro cesante .....	1197
a. Lucro cesante pasado.....	1197
b. Lucro cesante futuro.....	1197
E. Lucro cesante por incapacidad médico legal.....	1198
F. Lucro cesante.....	1199
1. Lucro cesante pasado .....	1199
2. Lucro cesante futuro.....	1199
G. Distribución indemnización según el criterio de alimentos aplicado en mi dictamen del 20 de febrero de 2017 .....	1200
H. Tablas de indemnización de daños a la persona .....	1203
1. Factores de lucro cesante futuro desde los 60 hasta los 859 meses .....	1204
2. Tabla de Supervivencia, vida probable o esperanza de vida en Colombia .....	1205
3. Tabla de salario mínimo legal mensual vigente del año 2005 al año 2017.....	1206
4. Tabla de actualización de daño emergente después de un año .....	1206
Tabla de Actualización de daño emergente después de un año hasta 10 años.....	1207
5. Tablas de indemnización.....	1208
Factores de lucro cesante futuro desde los 60 hasta los 859 meses con tasa de descuento 7,30% EA.....	1208