

LUCRO CESANTE Y PÉRDIDA DE LA CHANCE



GUSTAVO ORDOQUI CASTILLA



• Colección *Responsabilidad por Daños* No. 3 •

LA LEY
URUGUAY



© Gustavo Ordoqui Castilla, 2024

© De esta edición: Thomson Reuters - La Ley, 2024
Ituzzaingó 1377, PB, CP 11000, Montevideo, Uruguay
Tel.: (+598) 2914 5080

Queda hecho el depósito que indica la ley.

Impreso en Uruguay

Todos los derechos reservados
Ninguna parte de esta obra puede ser reproducida
o transmitida en cualquier forma o por cualquier medio
electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiado, grabación
o cualquier otro sistema de archivo y recuperación
de información, sin el previo permiso por escrito del Editor.

Printed in Uruguay

All rights reserved
No part of this work may be reproduced or transmitted
in any form or by any means,
electronic or mechanical, including photocopying and recording
or by any information storage or retrieval system,
without permission in writing from the publisher.

I.S.B.N.: 978-9915-9644-6-1

URUGUAY

• **Colección *Responsabilidad por Daños*** •

Director: Gustavo Ordoqui Castilla

No. 1. *Relación Causal y Eximentes de responsabilidad civil.*

No. 2. *La Ilícitud y la Culpa. Con especial referencia a la Jurisprudencia.*

No. 3. *Lucro cesante y pérdida de la chance.*



ÍNDICE

PARTE I

Sección I

Generalidades sobre el Daño Resarcible

.....	3
1. Presentación del tema	3
2. El Derecho de Daños como un Derecho Jurisprudencial y Civil Constitucional	4
3. Daño Resarcible (Indemnizable)	7
4. Certeza del Daño.....	13
5. Certeza en el lucro cesante y la pérdida de la chance	22

Sección II

Reparación del Daño Resarcible

.....	25
1. Presentación del tema	25
2. Principios generales de la reparación del daño.....	26
3. Formas de reparación	33
4. Posibles funciones	35
5. Formas de clasificar el daño resarcible	37

PARTE II

DAÑO EMERGENTE. LUCRO CESANTE

Sección I

Daño Emergente

.....	45
1. Presentación del tema	45

ÍNDICE

	Pág.
2. Concepto de daño emergente	46
3. Daño emergente y lucro cesante	48
4. Código Civil	48
5. Extensión	48
6. Clasificación del daño emergente	49
7. Prueba	50
8. Requisitos	51
9. Jurisprudencia	51

Sección II Lucro Cesante

.....	55
1. Presentación del tema	55
2. Concepto	56
3. Diferencias entre daño emergente y lucro cesante	60
4. Derecho Comparado	64
5. Código Civil	64
6. Lucro cesante y daño futuro	66
7. Caracteres	67
8. Teoría de la “pérdida de oportunidades”	69
9. Clasificación del lucro cesante	75
10. Lucro cesante y la Incapacidad	81
11. Cesación del daño y lucro cesante	84
12. Prueba del Lucro cesante	84
13. Legitimación por parte de quien no genera ingresos	91
14. Lucro cesante y actividades inmorales o ilícitas	92
15. Descuentos de prestaciones de seguridad social	93
16. Valoración del lucro cesante	94
17. Ingresos percibidos	99
18. Ingresos presuntivos	106
19. Propinas, habitación, premios, viáticos. Ahorro de gastos	107
20. Período Indemnizable. Edad y actividad realizada (Vida útil probable)	108
21. Sistemas de cálculo	111
22. Lucro cesante durante el período de inmovilización del bien ...	122
23. Lucro cesante posterior a la reparación o reemplazo	123
24. Lucro cesante de la afectación de un bien no reparable y no reemplazable	124
25. Daño por privación del uso del bien	124
26. Lucro cesante del daño sin destrucción o deterioro de cosas (ejemplo: daño por competencia desleal)	125

	Pág.
27. Lucro cesante en los casos de despido arbitrario	125
28. Expectativa de vida laboral de la víctima	126
29. Lucro cesante y el deber de mitigar el daño	126
30. Jurisprudencia	128

PARTE III
PÉRDIDA DE LA CHANCE

Sección I
Generalidades introductorias

.....	157
1. Presentación del tema	157
2. Diferentes denominaciones	158
3. Concepto	159
4. Naturaleza Jurídica	160
5. Diferencias de la pérdida de la chance con el lucro cesante	166
6. La pérdida de la chance: ¿Es un daño? De ser así: ¿qué tipo de <i>caracteres</i> identifican a este daño?	172
7. Conclusiones	178
8. La pérdida de una chance en los principios UNIDROIT y en el Proyecto de Código Europeo de los Contratos (de la Academia iusprivatista europea de Pavia). Derecho comparado.	183
9. Importancia del tema.	184
10. Doctrina nacional.	185
11. Nuestra opinión.	188
12. Requisitos	193
13. Elementos constitutivos de la chance	195
14. Funciones legítimas e ilegítimas del instituto de la pérdida de la chance (oportunidad)	198
15. Clasificación	199
16. La pérdida de la chance y creación de un riesgo.	201
17. Ámbito de aplicación	201
18. Límites en la aplicación de la doctrina de la pérdida de una chance	204
19. La carga de la prueba: Nuevo enfoque de la relación causal. Su “flexibilización”. Causalidad por aproximación probabilística	205
20. Reglas para el cálculo de las probabilidades. Metodología de determinación del <i>quantum debeat</i>	214
21. De la chance a la expectativa	219
22. Valor de la chance	220

ÍNDICE

	Pág.
23. Chances e ilusiones perdidas.....	225
24. ¿Es posible condenar a la reparación de la pérdida de la chance sin petición de parte?.....	225
25. Casos prácticos.....	227
26. La pérdida de la chance en la jurisprudencia uruguaya.....	233

Anexo I

**Sentencia del Tribunal de Apelaciones en lo Civil
de 2do Turno, No. 89/2004, de 19 de mayo de 2004,
publicado en La Justicia Uruguaya t. 132 c. 15.136**

.....	251
-------	-----

Anexo II

Comentarios complementarios

.....	257
1. Presentación del tema.....	257
2. Nuevo enfoque de la relación causal. “Flexibilización” de los criterios de su calificación jurídica.....	257
3. Valor de la chance.....	267

Anexo III

**Suprema Corte de Justicia,
sentencia No. 96/2021, de 13/05/2021**

.....	271
-------	-----

**Anexo IV
Conclusiones**

.....	279
-------	-----

Bibliografía consultada

.....	283
-------	-----