



UNIVERSIDAD NACIONAL PEDRO RUIZ GALLO
FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS
POLITICAS



TESIS

**“Los criterios para la cuantía indemnizatoria y la garantía del
resarcimiento del daño moral sufrido por la víctima de violencia familiar”**

Asesor:

Mag. Cevallos de Barrenechea Carlos Manuel Antenor
ORCID: <https://orcid.org/0000-0001-9134-5634>

Autor

Bach. García Sánchez Víctor Andrés

PARA OPTAR EL TITULO PROFESIONAL DE ABOGADO

LAMBAYEQUE, 2021

Tesis denominada “Los criterios para la cuantía indemnizatoria y la garantía del resarcimiento del daño moral sufrido por la víctima de violencia familiar”, que se presenta para optar el TITULO PROFESIONAL DE ABOGADO, por:

Bach: García Sánchez Víctor Andrés
Autor

Mag. Cevallos de Barrenechea
Carlos Manuel Antenor
Asesor

APROBADO POR:

Dr. Canelo Hernández Rafael
Presidente

Mag. Colina Moreno Mary Isabel
Secretario

Mag. Fernández Palomino Jesús Alicia
Vocal

DEDICATORIA

A mis padres: Andrés García Quispe y Santos Angelina Sánchez Carlos por haberme dado la vida, a mis hermanos: Rómulo, Nancy, Juana Virginia y Noris Pilar García Sánchez, quienes me brindaron alegría durante mi etapa de niñez y adolescencia.

AGRADECIMIENTO

A todos los docentes de la Universidad Nacional Pedro Ruiz Gallo quienes me brindaron su enseñanza, para irme consolidando en esta bella carrera, por sus consejos brindados que me hizo mejor persona y profesional.

INDICE

DEDICATORIA	ii
AGRADECIMIENTO	iii
INDICE	iv
INDICE DE TABLAS	viii
INDICE DE ILUSTRACIONES.....	ix
RESUMEN.....	xi
ABSTRACT.....	xii
INTRODUCCIÓN	13
CAPITULO I.....	18
ASPECTOS METODOLOGICOS	18
1.1. Realidad Problemática.....	18
1.1.1. Planteamiento del Problema.....	18
1.1.2. Formulación del Problema	19
1.2. Justificación e Importancia del Estudio	20
1.2.1. Justificación del Estudio	20
1.2.2. Importancia del Estudio	21
1.3. Objetivos	22
1.3.1. Objetivo General	22
1.3.2. Objetivos Específicos.....	22
1.4. Hipótesis.....	22
1.5. Variables	23
1.5.1. Variable Independiente	23

1.5.2. Variable Dependiente	23
1.6. Sobre los métodos aplicados	23
1.6.1. Método Exegético Jurídico	23
1.6.2. Método Sistemático Jurídico.....	24
1.6.3. Método Hipotético Deductivo.....	24
1.6.4. Método Inductivo	25
CAPITULO II	26
LA TEORÍA DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL Y LOS CRITERIOS DE LA DETERMINACIÓN DE LA CUANTÍA INDEMNIZATORIA.	26
2.1. La teoría de la responsabilidad civil.....	26
2.2. Definición	30
2.3. Finalidad	33
2.4. La indemnización como reparación del daño.....	34
2.5. El resarcimiento generado por la indemnización.	36
CAPITULO III.....	38
LA IDENTIFICACIÓN DEL DAÑO MORAL COMO PRODUCTO DE LAS AGRESIONES CONTRA LA MUJER Y LOS MIEMBROS DEL GRUPO FAMILIAR.....	38
3.1. Definición de daño moral	38
3.2. Daño moral y violencia familiar.....	42
3.3. Criterios para la determinación del daño moral	44
CAPITULO IV.....	47
ANÁLISIS Y RESULTADOS.....	47

La necesidad de regular parámetros adecuados para direccionar el criterio para la determinación de la cuantía indemnizatoria a fin garantizar el resarcimiento del daño moral sufrido por la víctima de violencia familiar.	47
4.1. Resultados del análisis jurisdiccional.	48
4.2. Resultados de la opinión de operadores jurídicos.	51
CAPITULO V	64
CONTRASTACIÓN DE LA HIPÓTESIS	64
5.1. Discusión de los resultados	65
5.1.1. Discusión sobre el objetivo: “Desarrollar doctrinariamente la teoría de la responsabilidad civil y los criterios de la determinación de la cuantía indemnizatoria”	65
5.1.2. Discusión sobre el objetivo: “Describir los parámetros jurídicos para la identificación del daño moral como producto de las agresiones contra la mujer y los miembros del grupo familiar”.	67
5.1.3. Discusión sobre el objetivo: “Analizar la necesidad de regular parámetros adecuados para direccionar el criterio para la determinación de la cuantía indemnizatoria a fin garantizar el resarcimiento del daño moral sufrido por la víctima de violencia familiar”	71
5.2. RESULTADO DE VALIDACIÓN DE VARIABLES	75
5.3. CONTRASTACIÓN DE HIPOTESIS	78
CONCLUSIONES	81
RECOMENDACIONES	83
Bibliografía	85

ANEXOS	89
1. Cuestionario de encuesta aplicada a 50 operadores jurídicos.	89

INDICE DE TABLAS

Tabla 1: Esquema del análisis de resoluciones en el distrito Judicial de Lima Norte, sobre violencia familiar.....	48
Tabla 2: Cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°1.	52
Tabla 3: Cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°2.	54
Tabla 4: Cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°3.	56
Tabla 5: Cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°4.	58
Tabla 6: Cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°5.	60
Tabla 7: Cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°6.	62

INDICE DE ILUSTRACIONES

Ilustración 1: Esquema gráfico de los porcentajes que equivalen al cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°1. 53

Ilustración 2: Esquema gráfico de los porcentajes que equivalen al cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°2. 55

Ilustración 3: Esquema gráfico de los porcentajes que equivalen al cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°3. 57

Ilustración 4: Esquema gráfico de los porcentajes que equivalen al cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°4. 59

Ilustración 5: Esquema gráfico de los porcentajes que equivalen al cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°5. 61

Ilustración 6: Esquema gráfico de los porcentajes que equivalen al Cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los

operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación	
Nº6.	63

RESUMEN

El desarrollo de esta investigación se ocupa de la verificación del aspecto resarcitorio que corresponde a las víctimas de la violencia familiar en el sentido más estricto que se refiere a la reparación del daño moral ocasionado como consecuencia de este tipo de actos lesivos; prestando atención a los criterios técnico-jurídicos que se están utilizando para la resolución de los casos al momento de establecer las reparaciones.

Es el caso especial de la observación de la Ley que se ocupa de la violencia familiar, observar el hecho que la determinación de la reparación del daño se hace de manera general sin establecer lineamientos específicos como podría ser el caso de la reparación del daño moral; situación que se agrava ante la circunstancia problemática que opera sobre la cuantificación de los montos indemnizatorios que le corresponden a las víctimas a nivel general en todo el ordenamiento.

Es por ello que se pretende ubicar los argumentos válidos para conseguir establecer parámetros específicos que controlen este tipo de acciones jurisdiccionales a fin de que se establezca una adecuada protección no sólo a la víctima directa de la lesión sino también a los integrantes de la familia que perciben el perjuicio moral que se pretende resarcir.

Palabras Claves: Criterios, Cuantía indemnizatoria, Resarcimiento, Daño moral, Violencia familiar

ABSTRACT

The development of this research deals with the verification of the compensatory aspect that corresponds to the victims of family violence in the strictest sense that refers to the reparation of the non-pecuniary damage caused as a consequence of this type of harmful acts; paying attention to the technical legal criteria that are being used for the resolution of cases at the time of establishing reparations.

It is the special case of the observation of the Law that deals with family violence, observing the fact that the determination of the reparation of the damage is done in a general way without establishing specific guidelines as could be the case of the reparation of non-pecuniary damage; a situation that is aggravated by the problematic circumstance that operates on the quantification of the compensation amounts that correspond to the victims at a general level throughout the legal system.

That is why it is intended to locate the valid arguments to establish specific parameters that control this type of jurisdictional actions in order to establish adequate protection not only to the direct victim of the injury but also to the family members who perceive the non-material damage that is intended to be compensated.

Key Words: Criteria, Amount of compensation, Compensation, Non-pecuniary damage, Family violence

INTRODUCCIÓN

El tema de la reparación del daño, en función a la responsabilidad civil han sido los principales ejes que orientan el sentido de esta investigación, los mismos que deberán ser trasladados al ámbito del proceso de violencia familiar, para tal efecto será necesaria la verificación de cómo es que la judicatura está interpretando la regla, principalmente en el sentido que hace referencia “a que el dañado debe probar tanto el daño como el nexo causal”, según lo comprendido en el artículo 1985 del ordenamiento civil.

Para ello es que se verificará la connotación de la Ley de violencia familiar, así pues la Ley 30364 en su primer artículo al manifestar a la reparación como objeto de ley, además del artículo 48 que se ocupa de sistematizar el fin de esta regla orientada a proteger y reparar a la víctima de violencia familiar, lo cual no se aprecia como parte de la composición de la sentencia que determina violencia familiar; es decir, este tipo de operación jurídica no se produce o se hace en base a criterios inadecuados para su cuantificación, aspecto que justifica la preocupación e interés por el análisis.

El análisis se basará en la observación de los criterios jurisdiccionales entendiéndose estos como adecuados cuando conduzcan a la correcta determinación del monto indemnizatorio, el mismo que ha de hacerse en base a la regla que opera sobre la responsabilidad extra contractual, por lo mismo que la parte afectada o más bien la interesada como demandante, esto es el Ministerio Público, ha de ser quien tenga la

carga de la prueba respecto a la determinación del daño y el reconocimiento del nexo causal, o en todo caso la parte agraviada cuando se subroga la acción.

Interesa entonces observar la manera en que se identifica el daño para ver cómo es que se procede a la determinación de la cuantía, en dicho momento es que participan los criterios técnico-jurídicos que conllevarán al establecimiento de la cuantía indemnizatoria a fin de producir la reparación del daño que se entiende es uno de los principales móviles de la Ley N° 30364, preocupación que justifica esta proyección a fin de analizar la efectividad jurisdiccional sobre este tema.

Sobre la base de la situación jurídica y social que se ha descrito anteriormente, se ha podido sintetizar en función a un solo cuestionamiento ¿Qué efecto producen los criterios técnico-jurídicos para la determinación de la cuantía indemnizatoria, sobre la efectividad del resarcimiento del daño moral sufrido por la víctima de violencia familiar?

Conforme se aprecia de la construcción de la investigación, la pregunta planteada de manera sintética ha merecido una respuesta que se enfoca en la secuencia de consideraciones previas a la proyección de este trabajo, lo cual se muestra de la siguiente forma: Si, se verifica que los criterios técnico jurídicos para la determinación de la cuantía indemnizatoria no son los adecuados a nivel jurisdiccional; entonces, se requerirá la implementación de parámetros jurídicos que los direccionen a fin de

garantizar la efectividad del resarcimiento del daño moral sufrido por la víctima de violencia familiar.

Para lo que corresponde al inicio de la investigación se ha tenido en consideración al Capítulo I como aquel que marca la secuencia lógica de la metodología que se aplicó en la tesis, partiendo desde la concepción del problema para luego determinar las metas que sirvieron de guía para la incorporación de contenido y en función a ello aplicar los métodos que sirvieron para el reconocimiento de la validez y cientificidad de las aseveraciones que se muestran en torno a la violencia familiar y su verdadera incidencia sobre el resarcimiento del daño causado a la víctima.

En lo que corresponde al Capítulo II, iniciando la secuencia marcada por los objetivos específicos, se ha tenido en consideración ocuparse del desarrollo temático sobre el concepto de responsabilidad civil y los criterios de la determinación de la cuantía indemnizatoria, con el fin de alcanzar el conocimiento previo del significado de esta figura, su finalidad y luego el establecimiento de la determinación de los criterios que se adoptan para incorporar a la reparación en el contexto de los procesos de violencia familiar.

Además de lo señalado se ha tenido en cuenta la construcción del Capítulo III, mediante el cual se resalta el sentido de la identificación del daño moral que se tendría que compensar en razón de la producción de aquellas agresiones contra la mujer y los miembros del grupo familiar, para

asentar su comprensión como parte del perjuicio ocasionado, que si bien es cierto se contemplan en el ámbito civil para connotar un daño patrimonial, su sentido ideal permite que se relacione más con este tipo de perjuicio que emana de la violencia familiar.

A manera de aplicación del trabajo de campo en lo que corresponde a esta investigación se ha construido el Capítulo IV, que se ocupa básicamente de la incorporación de los resultados que se han obtenido de la observación teórica y el análisis de la realidad, con el fin de reconocer su impacto en la realidad, sobre todo en lo que se refiere a aquellos actos violentistas que se generan en el ámbito familiar, y la efectividad que alcanza la intervención del Estado con el fin de establecer control mediante la estructura jurídica y el sistema de justicia.

Por último se ha construido el Capítulo V, en el que se concentra toda la información bajo el sentido crítico que muestra la estructura de la contrastación de la hipótesis, el cual se inicia con la discusión de los contenidos que han sido insertados en el trabajo para contrarrestarlos con las necesidades que se verifican de la observación de la realidad, a fin de plantear las posturas pertinentes, resultados que conllevaron a la verificación de la validez de cada una de las variables, para con ello construir la determinación final de la investigación a través de las conclusiones y recomendaciones planteadas, aspectos generales que se exponen a los miembros del jurado que examina esta investigación.

El Autor

CAPITULO I

ASPECTOS METODOLOGICOS

1.1. Realidad Problemática

Conforme se requiere en la estructura de la investigación de este tipo, ha de incorporarse en el campo de la realidad problemática, la comprensión de lo que sería el planteamiento del problema como una explicación de la situación que se estaría generando en base a lo que se identifica como tal en los ámbitos social y jurídico que son los que importan para las investigaciones no experimentales en derecho, lo cual se detalla a continuación.

1.1.1. Planteamiento del Problema.

El daño producido como consecuencia de la comisión de los actos de los hombres tiene un tratamiento diferenciado por la estructura del Derecho Penal, ello ha dependido en ocasiones del nivel de afectación que se genera sobre la humanidad del sujeto paciente; así este proyecto de tesis lo que observa es una circunstancia particular que opera en el ámbito del derecho de familia, puesto que en los casos de violencia familiar se aprecia la identificación de acciones dañosas que en el entorno del grupo familiar son producidas a razón de diferentes causas y que constituyen una indemnización con la intención de resarcir el daño causado.

La actividad jurisdiccional que se dirige a la compensación del daño causado ha de entenderse sobre la base de la calificación que se pueda hacer de este efecto

para lograr con ello el cálculo de las cantidades dinerarias adecuadas que conduzcan a la satisfacción de la afectación con el pago de las mismas bajo el sentido indemnizatorio que corresponde.

En base a esta explicación, interesa observar en el distrito judicial de Lambayeque la efectividad del sentido indemnizatorio que se está produciendo, examen que se hará teniendo en cuenta las reglas del Derecho Civil que orientan hacia una correcta compensación, buscando el sentido del aspecto moral que sin duda alguna el carácter subjetivo que lo identifica requiere de una estructura jurídica acorde para su correcta determinación, precisamente en el caso especial de la violencia familiar determinada en sede civil.

Interesa por ello dentro de la comprensión de la estructura de la responsabilidad civil que asume en sus criterios indemnizatorios al daño moral, pese al sentido patrimonial de este tipo de intervención estatal para obligar al cumplimiento de la reparación, a fin de que este mismo sentido que concierne más al ámbito personal, para que sea trasladado de manera adecuada a la determinación de las cuantías indemnizatorias respecto a la reparación que se establece en el ámbito de la violencia familiar.

1.1.2. Formulación del Problema

¿Qué efecto producen los criterios técnico-jurídicos para la determinación de la cuantía indemnizatoria, sobre la efectividad del resarcimiento del daño moral sufrido por la víctima de violencia familiar?

1.2. Justificación e Importancia del Estudio

1.2.1. Justificación del Estudio

La intención del desarrollo de este tema se justifica en base a los parámetros establecidos en el ordenamiento civil respecto a la reparación del daño, en función a la responsabilidad civil, los mismos que deberán ser trasladados al ámbito del proceso de violencia familiar, para tal efecto será necesaria la verificación de cómo es que la judicatura está interpretando la regla, principalmente en el sentido que hace referencia “a que el dañado debe probar tanto el daño como el nexo causal”, según lo comprendido en el artículo 1985 del ordenamiento civil.

Lo anteriormente dicho tiene cabida jurídica en base a la estructura legislativa que trae la Ley de violencia familiar, así pues la Ley 30364 en su artículo primero manifiesta el objeto de esta regla ocupándose entre otros aspectos de la reparación del daño como parte de la composición de la sentencia que determina violencia familiar, sistematizándose mediante el artículo 48 de la misma Ley; sin embargo, este tipo de operación jurídica no se produce o se hace en base a criterios inadecuados para su cuantificación, aspecto que justifica la preocupación e interés por el análisis.

Ha de tenerse en cuenta también que la regla de la reparación civil implica el desarrollo de los criterios jurisdiccionales adecuados que conduzcan a la correcta determinación del monto indemnizatorio, el mismo que ha de hacerse en base a la regla que opera sobre la responsabilidad extra

contractual, por lo mismo que la parte afectada o más bien la interesada como demandante, esto es el Ministerio Público, ha de ser quien tenga la carga de la prueba respecto a la determinación del daño y el reconocimiento del nexo causal, o en todo caso la parte agraviada cuando se subroga la acción.

Luego de generada tal circunstancia que permitirá la identificación del daño se procederá entonces a la determinación de la cuantía, en dicho momento es que participan los criterios técnico-jurídicos que conllevarán al establecimiento de la cuantía indemnizatoria a fin de producir la reparación del daño que se entiende es el móvil de la Ley N° 30364, preocupación que justifica esta proyección a fin de analizar la efectividad jurisdiccional sobre este tema.

1.2.2. Importancia del Estudio

La investigación proyectada resulta sumamente importante toda vez que el resultado del análisis proyectado permitirá reconocer la ausencia de la indemnización en las sentencias que determinan la violencia familiar lo cual permitirá la sugerencia del estricto cumplimiento de la Ley 30364 en cuanto a la reparación del daño; y por otro lado, la observación de la indemnización permitirá verificar la forma en que se cuantifica el daño moral, de carácter subjetivo, a fin de evaluar su efectividad respecto de la violencia, con especial atención en los casos de violencia psicológica.

1.3. Objetivos

1.3.1. Objetivo General

Determinar el efecto que producen los criterios técnico-jurídicos para la determinación de la cuantía indemnizatoria, sobre la efectividad del resarcimiento del daño moral sufrido por la víctima de violencia familiar.

1.3.2. Objetivos Específicos

- Desarrollar doctrinariamente la teoría de la responsabilidad civil y los criterios de la determinación de la cuantía indemnizatoria.
- Describir los parámetros jurídicos para la identificación del daño moral como producto de las agresiones contra la mujer y los miembros del grupo familiar.
- Analizar la necesidad de regular parámetros adecuados para direccionar el criterio para la determinación de la cuantía indemnizatoria a fin garantizar el resarcimiento del daño moral sufrido por la víctima de violencia familiar.

1.4. Hipótesis

Si, se verifica que los criterios técnico-jurídicos para la determinación de la cuantía indemnizatoria no son los adecuados a nivel jurisdiccional; entonces, se requerirá la implementación de parámetros jurídicos que los direccionen a fin de garantizar la efectividad del resarcimiento del daño moral sufrido por la víctima de violencia familiar

1.5. Variables

1.5.1. Variable Independiente

Los criterios técnico jurídico para la determinación de la cuantía indemnizatoria.

1.5.2. Variable Dependiente

El resarcimiento del daño moral sufrido por la víctima de violencia familiar.

1.6. Sobre los métodos aplicados

Con el fin de alcanzar resultados apropiadamente científicos en los resultados de esta investigación, se han de aplicar ciertos métodos que permitan seguir una ruta adecuada para el recojo de la información respetando las consideraciones de la metodología científica, por ello se han seleccionado dos ámbitos de análisis, así el primero está referido a la interpretación de las reglas que se incorporan como ejes temáticos de esta tesis, y por otro lado los métodos relacionados con la observación de la realidad, así pues tendrán un sentido mas práctico en su ejecución.

1.6.1. Método Exegético Jurídico

Asumiendo la orientación de este primer método recogido, como el que se ocupará de la interpretación de las reglas, para este caso las reglas que permiten la formación del criterio técnico jurídico que conlleva a la determinación de la cuantía para la indemnización a las víctimas de violencia familiar; siendo así, la principal

labor de este método será cooperar con el reconocimiento del sentido de la regla que se hace tomando como punto de partida la apreciación literal de su construcción, así se podrá conseguir el reconocimiento de los aspectos que contempla para poder colegir si corresponde realmente a la necesidad que se genera con el daño producido por la lesión.

1.6.2. Método Sistemático Jurídico

Conforme se ha revisado en el método anterior, la interpretación de la regla visto desde un plano particular e independiente sólo se ocupa del sentido de la misma de manera aislada, por ello es importante remitir el examen hacia la interpretación de estas reglas hacia la comprensión en su conjunción con el resto del ordenamiento jurídico; así se podrán observar cuestiones de relación en primera línea con la normativa constitucional, a fin de verificar si existe una correcta coincidencia con los principios que manan de esta norma; además de ello será indispensable contemplar la manera en que se interrelaciona con las reglas que se encuentran en el mismo cuerpo legal, para este caso será importante para ver si es que no existe colisión con alguna regla civil que limite su acción.

1.6.3. Método Hipotético Deductivo

Conforme el sentido advertido de la investigación, corresponde hacer la observación de la realidad que atañe a la cuantía indemnizatoria que le corresponde a la víctima de violencia familiar y que es señalada en base a criterios, los mismos que serán observados desde la perspectiva general que se refiere a la configuración del esquema indemnizatorio para los casos en los que se encuentre responsabilidad

en la producción de un daño, para con ello poder llegar a la determinación de cuan apropiada resulta tal estructura normativa, con tal de logara el fin resarcitorio que procura la indemnización, esto último será el carácter particular en el que aterriza la observación en base a este método, lo cual procura un resultado hipotético en el cual se basará el argumento de la propuesta de esta investigación en tanto alcance demostración positiva.

1.6.4. Método Inductivo

Comprender el efecto de la aplicación de la indemnización en los casos de violencia familiar requiere de observar la realidad también desde una perspectiva particular que corresponde a la forma en que se está aplicando dicha medida, lo cual parte del sentido que adopta este tipo de circunstancias, toda vez que aún no se reconoce si la aplicación de esta figura que compensa el daño será en virtud de la connotación que otorga el derecho civil o como complemento de la pena que se asumen en el derecho penal, toda vez que ahora se trata de la configuración de un proceso especial que corresponde a la violencia familiar, se entiende que deberá observarse con cuidado el ámbito nuevo en el que se ha de desarrollar la indemnización.

Esta apreciación particular, permitirá evidenciar las nuevas características que debe adoptar el constructo general de la indemnización a fin de que se reconozca la necesidad de hacer cambios en el aspecto general de su configuración, o tal vez crear un ámbito nuevo con sus propias prerrogativas para que resulte lo suficientemente eficaz en su cumplimiento.

CAPITULO II

LA TEORÍA DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL Y LOS CRITERIOS DE LA DETERMINACIÓN DE LA CUANTÍA INDEMNIZATORIA.

La construcción de los contenidos del trabajo de investigación está en relación directa con los objetivos trazados como metas de la misma, así es como se incorpora este capítulo con la finalidad de recoger la información teórica de la responsabilidad civil e, primer lugar, con el fin de alcanzar su entendimiento como base de lo que será la compensación que ocupa el criterio de la indemnización, labor que se proyecta en primer lugar a la determinación de montos que procuran esta finalidad, así pues su determinación requerirá de un examen previo de la realidad, del daño y sus efectos.

2.1. La teoría de la responsabilidad civil

Interesa a esta investigación recoger inicialmente las definiciones más acertadas respecto a lo que significa la responsabilidad civil, así es que se tiene en cuenta lo señalado por los juristas Osterling Parodi y Castillo Freyre (2004), los mismos que sostienen “(...) en el derecho ilustrado, al menos desde el siglo XIII, figuraba la palabra “responsable”, la misma que se tornó bastante habitual bajo el Antiguo Régimen por intermedio de responsum, que deriva de respondere, el mismo que significa “estar obligado” (p. 195)., se advierte de ello que antiguamente las personas, por sus actos, quedaban sujetas a una obligación del cual era responsable de cumplir; así pues, el termino responsabilidad es definido por el Diccionario de la Real Academia de la Lengua Española (1999), como la: “deuda, obligación de reparar y satisfacer, por sí o por otra persona, a consecuencia de un

delito, de una culpa o de otra causa legal”. (p. 267)., ha de entenderse por ello a la responsabilidad como aquella obligación contraída por una persona que, por su culpa, ha causado en otro algún daño, buscando de esta forma espiar sus actos y satisfacer de algún modo a la víctima de estos daños.

Es así que la responsabilidad, requiere la existencia de un conflicto entre dos o más personas, en el cual, una de ellas, es responsable de reparar el daño ocasionado a la otra que vendría a ser la víctima; quien podrá exigir el resarcimiento de los daños causados haciendo uso de los instrumentos legales. Esto significa que para estar ante el supuesto de responsabilidad resulta suficiente la existencia de la víctima y el daño.

Por su parte el doctor Torres (2008), define a la responsabilidad civil señalando que se trata de la capacidad de los sujetos para poder: “(...) discernir sus acciones a través de su voluntad razonada, de manera que pueda asumir el compromiso de sus acciones. O también se refiere a la capacidad de reconocer lo prohibido a través de una acción culpable” (p. 674).

Esto es comprensible como una acción que corresponde más que al simple razonamiento a uno que se consolida en base a la comprensión moral, lo que conlleva a la necesidad de ejercer el deber de cumplir, por lo que se le entiende como resultado de un grupo de acciones consecuentes respecto de un acto en particular o tal vez ausencia de acción, omisión que se configura en el campo de lo ilícito; es precisamente todo ello lo que se ha de entender como el carácter obligatorio que se asume para dar satisfacción cuando se ha producido el perjuicio, restituir lo que se ha perdido de alguna manera; desde luego todo esto desde la perspectiva de la capacidad.

Por todo ello resulta necesario que el derecho se ocupe de la incorporación e reglas que conlleven a la comprensión de lo que se entiende como un límite para el cumplimiento de esta compensación en primer lugar, y luego la determinación del efecto que se genera en razón a la aplicación de esta voluntad.

La responsabilidad civil consiste, asumir la obligación de resarcir un daño ocasionado en una persona derivado de los actos u omisiones en los que haya incurrido aquel que tenía el deber cumplir un acuerdo; pues a través de esta institución se buscará justificar el actuar, asumiendo las consecuencias del daño ocasionado; si bien no se repara el daño ocasionado en su totalidad, pero de alguna forma buscará menguar los conflictos que se inicien a raíz de su actuar, ya sea por la inobservancia de las normas jurídicas existentes.

Para el doctor León (2017), la responsabilidad civil requiere que el esquema jurídico incorpore como obligación de: “(...) resarcimiento del daño ocasionado a otro. Las normas de la responsabilidad civil garantizan, pues, la integridad de las situaciones jurídicas, al determinar que, en presencia de determinados criterios de imputación, los perjuicios causados sean asumidos y resarcidos por alguien” (p. 145).

Lo recogido por el doctor consiste en la necesidad de que se el ordenamiento jurídico incorpore reglas que permitan ejecutar como acción jurídica el hecho de hacer responsable a aquella persona que por su actuar haya ocasionado algún perjuicio a otra, garantizando el correcto funcionamiento del derecho, pues nuestro ordenamiento jurídico regula la responsabilidad civil como una disciplina que garantiza el cumplimiento de las consecuencias derivada de actos ilícitos. Lo que se busca con esta institución de la responsabilidad civil es el resarcimiento por el daño causado, así como determinar que aquella persona que fue la causante del

hecho sea más cuidadosa con sus actuaciones en un futuro para así evitar conflictos en la sociedad.

Asimismo, en palabras del mismo autor León (2017), la responsabilidad civil “no tiene como única función el resarcimiento, es decir, el retorno de la situación preexistente al evento dañoso, sino que cumple, en igual medida, funciones de desincentivación de los potenciales dañadores y de sanción contra los dañadores”. (p. 88). Entonces la responsabilidad civil actúa como un generador de prevención de riesgos, es decir, busca que el causante del daño se preocupen en un futuro, actuar con mayor responsabilidad en sus obligaciones impartidas, esto con respecto a los funcionarios del Estado que actúan en su representación para asumir responsabilidad ante lo sucedido en el desarrollo de sus funciones de modo que ante sucesos adversos o calamitosos, actúen prontamente, aunque no existan mandatos reglamentarios emanados de la autoridad central regulatoria.

Tal apreciación señala en forma clara la obligación por parte del Estado de generar reglas para que se produzca la compensación del daño producido en los casos de violencia familiar, que de hecho existe como directriz en el artículo 48 de la Ley 30364; sin embargo la función de control social de parte del Estado no acaba en ese límite, pues ha de ejercerse control respecto a la actuación jurisdiccional a fin de que se haga efectivo su cumplimiento y en tanto se produzca, la verificación de que los criterios técnico jurídicos aplicados son los más adecuados para garantizar la compensación por el daño moral producido.

Lo descrito es en lo que corresponde a la responsabilidad en tanto teoría general, lo que para ser trasladado al esquema jurídico requerirá de la comprensión adecuada de las definiciones que se hacen en la doctrina como el primer elemento para distinguir en el análisis dogmático que se ha de realizar luego respecto a la

regla indemnizatoria que opera en el esquema de la ley de protección familiar frente a la violencia, lo cual permitirá acceder a la comprensión de un posible problema en la construcción que significaría el primer punto generador de la ineficacia de la compensación respecto a la violencia que se produce en el seno familiar.

2.2.Definición

Para poder reconocer en la doctrina una definición lo mas cercana posible al concepto, es importante partir de su acepción etimológica, así los términos antiguos y previos en los que se basa la construcción actual sirve para entender su ámbito de aplicación, por eso mismo, se debe tener en cuenta lo referente a la etimología de la palabra, con tal fin se toma lo citado por Espinoza (2011), quien en su libro titulado *Derecho de la Responsabilidad Civil* señala que: "La palabra responsabilidad se remonta al latín tardío respondére. El término antiguo respondére es el movimiento inverso de spondére, cuya raíz lleva en sí la idea de rito, solemnidad (...)" (p. 41)

Quizá sea importante hacer referencia a la comprensión de Espinoza, cuando señala del "término antiguo respondére" que es un término del "latín tardío", pues tal cual lo señala la literatura que desarrolla terminología desde el campo de la filosofía jurídica, se trata de una palabra que componía el vocabulario latino medieval que se comprende como un latín vulgar (Marin, 1984, p. 138), en ese sentido debería asumirse como parte de la evolución del término que proyecta la respuesta en razón de un desprendimiento de la solemnidad que representa su origen spondére.

De otro lado Espinoza (2011) señala que los términos recogidos del latín vulgar conllevan a la comprensión previa de: "(...) la formación de un determinado equilibrio, de un determinado orden, con un carácter de solemnidad, así,

"respondérese" presupone la ruptura de tal equilibrio, de tal orden, y expresa con ello la idea de la respuesta reparadora de la ruptura". (p. 41)

Lo que se puede reconocer es el sentido de estabilidad que se pretende otorgar a la intervención de esta idea, para asumir que la capacidad que tiene el Estado para establecer reglas que permitan consolidar el control social, ello se materializa pues, en parte, con la idea de la responsabilidad; siendo así esta respuesta se proyecta para hacer frente al surgimiento de un conflicto y la determinación de un perjuicio en razón de alcanzar la regla moral se debe reparar el daño ocasionado.

En la línea de protección estatal se ubica de Espinoza (2011), lo referido a la intención de reparar, así se puede entender a la responsabilidad como: "(...) la técnica de tutela (civil) de los derechos (u otras situaciones jurídicas) que tiene por finalidad imponer al responsable (no necesariamente el autor) la obligación de reparar los daños ocasionados por él". (p. 46)

Desde luego esta opción o intención de reparar, sólo se orienta al reconocimiento de la figura como una cuestión ideal para conseguir la comprensión de acciones destinadas a tal fin, pero no se aprecia alguna referencia a lo que esta ligado a la reparación, que es la satisfacción del perjudicado, factor importante que permite que la figura realmente se comporte como eficaz.

Partiendo de esta idea es que la búsqueda de las definiciones lleva a recoger la referencia del estudioso del derecho Fernández (2009), quien en su libro titulado *La responsabilidad civil de gestor de bases de datos en la informática jurídica* desarrolla la definición de responsabilidad civil contemplándola desde dos perspectivas: "Desde una perspectiva diádica alude a la función satisfactoria del interés de crédito del acreedor a cargo del deudor, en una relación jurídica simple";

así mismo en la perspectiva de su sistematización refiere que se puede definir como: “(...) la desincentivación de actividades perjudiciales para una generalidad en una relación jurídica compleja; siendo de consuno asumir que quién ocasiona un daño o menoscabo debe responder ante el perjudicado”. (p. 404)

Esta perspectiva permite apreciar un nivel inicial de responsabilidad como una cuestión directa que se establece o se pacta como parte de un acuerdo, es en el caso de los contratos celebrados con la indicación de que se hace responsable el que no cumple, desde luego bajo el parámetro que las reglas del ordenamiento civil exigen.

Por otro lado menciona un aspecto que se refiere a la finalidad o el efecto que se entiende ha de cumplir la figura, esto es que para este tipo de relaciones obligacionales adquiridas, conviene comprenderlas como la forma en que se integran al ordenamiento primero y la intención de eliminar la producción de daños con una suerte de prevención del accionar mal intencionado, en razón del castigo que se supone le será impuesto.

Esta última acepción se puede reforzar con la idea del investigador jurídico chileno Alessandri (1943) quien sobre este aspecto que busca reprimir la intención de dañar, como: “(...) la obligación que pesa sobre una persona de indemnizar el daño sufrido por otra”. (p. 11)

De todas las definiciones recogidas y analizadas, importa entender que se trata de una relación que surge a partir del perjuicio que se produce como el argumento para atribuir dicha responsabilidad al sujeto que las ocasiona, pero más allá de ello según lo último que se ha recogido, interesa saber cuál es la correcta finalidad de la responsabilidad, por lo mismo que se trata a continuación.

2.3.Finalidad

El estudio de las figuras jurídicas precisa de que se incorpore en la observación a la finalidad que estas cumplen en el sistema jurídico que han sido incorporadas, para el caso de la responsabilidad civil se han hecho muchas apreciaciones de lo que significaría su finalidad, entre ellas se puede ubicar lo que se ha señalado por Franzoni (2009) quien en su obra titulada *La evolución de la responsabilidad a partir del análisis de sus funciones*, en la cual propone compararla con lo que se percibe de la intención o finalidad de la creación del Código Civil, al señalar que: “(..) que luego de ser un estatuto de libertades, pasó a ser el “programa” para la actividad de los particulares”. Así, la responsabilidad civil, después de ser instrumento para la solución de conflictos internos entre dos propietarios, luego pasó ser como el “mecanismo idóneo que permite al árbitro (léase Juez) controlar las actividades humanas”. (p. 49)

En función a ello se puede lanzar la idea de la finalidad de la responsabilidad civil que permite tornar como posible una convivencia social pacífica reduciendo el índice de conflictos, donde los intereses privados o colectivos sean satisfechos con eficiencia y oportunidad.

En sí la finalidad de la responsabilidad civil tendrá que ver con el daño que se produce, pero desde la perspectiva patrimonial, según lo que señala el jurista Vidal (2001) en su artículo titulado *La responsabilidad civil*, donde refiere respecto a la responsabilidad civil indicando que: “(...) se comenzó a perfilar desde que la autoridad comenzó a calificar el hecho que causaba el daño para los fines de su resarcimiento o reparación (...)” (p. 390)

Lo cual permite ver el fin de la figura jurídica estudiada, para comprenderlo como el logro del “resarcimiento o reparación”, entiéndase ello en lo que

corresponde al daño, pero lo más importante que señala este autor está en lo referido a que la comprensión de esta figura luego de su evolución desde el “Derecho Romano” permitió la diferenciación entre lo que se comprende como “responsabilidad patrimonial de la responsabilidad personal, comenzándose a sentar las bases para la diferenciación de la responsabilidad civil de la responsabilidad penal” (Vidal, 2001, p. 390)

Esta última indicación no sólo permite establecer la diferencia respecto a la finalidad de la responsabilidad en el ámbito civil así como en el penal, sino que la concepción patrimonial que se refiere a la primera, obliga a revisar el verdadero ámbito al que pertenece el problema de la violencia familiar, pues la comprensión ha tenerse en cuenta como daño generado sobre la persona, lo que lo pondría en el campo de lo penal, que sin embargo implica la posibilidad de generar una reparación.

2.4. La indemnización como reparación del daño.

La meta de este acápite es llegar a establecer la relación de la indemnización como una reparación, observándola desde la perspectiva de una reparación del daño causado, así es que resulta propio repasar la definición de reparación, por lo que se debe citar a Ossorio (2012), quién define a la reparación como: “Arreglo de daños o averías. /Satisfacción tras ofensa o agravio. /Indemnización” (pág. 865).

Puede apreciarse que la definición recogida toma en cuenta una secuencia lógica de la reparación conducente a la indemnización, partiendo de la producción de un daño el cual ha de ser reparado, buscando como medio de ello la satisfacción del afectado que ha sufrido el daño o agravio, teniendo como consecuencia final la indemnización que ahora ocupa la atención de la investigación.

Se ha llegado al punto en que se trata de una satisfacción del agraviado del sujeto dañado buscando regresar las cosas a como estaban antes de haberse producido el daño que ocasionó el perjuicio, sobre ello se menciona lo dicho por Maier y Barrientos, citados por Ortiz (2013) en su Tesis Doctoral - La Reparación como tercera vía –ha sostenido que es: “(...) deshacer lo hecho, procurar llevar las cosas al estado en el cual se encontraban antes del delito o en el estado en que previsiblemente se encontrarían de no haberse producido el delito; es decir, volver al status quo” (pág. 20).

Status quo, término que se refiere al estado de cosas, haciendo alusión a la situación en que se encontraba el bien afectado antes del daño producido, lo cual es explicado también por el investigador Fernández (2015) quién en su artículo científico titulado: “*Tutela y remedios: la indemnización entre la tutela resarcitoria y el enriquecimiento sin causa*”, haciendo mención a Di Majo, expresa que en sentido lato restituir “(...)significa restablecer las condiciones de hecho y de derecho que caracterizaban la situación del sujeto antes que una cierta mutación se haya producido (...)” (pág. 122).

Pero, si se trata de restituir las cosas al estado anterior, que ha de suceder si es que concretarlo en la realidad es materialmente imposible, entonces corresponderá valerse de otros medios para hacer valer la responsabilidad civil como argumento para exigir la reparación, sobre ello la misma investigadora Ortiz (2013), citando a Alastuey, señala que: “cuando la restitución no es posible, se debe recurrir a otras modalidades de resarcimiento en forma específica, es decir, obligaciones de dar, hacer o no hacer; o resarcimiento por el equivalente o indemnización” (pág. 28).

Entonces esto último ha de ser la justificación de que se pueda exigir una indemnización que, aunque no repare el daño en forma exacta o retorne las cosas al estado anterior a la producción de la afectación, cuando menos constituya un resarcimiento mediante la compensación patrimonial, con el fin de hacer frente a la responsabilidad civil que se le atribuye al dañador.

2.5.El resarcimiento generado por la indemnización.

Habiendo reconocido con las citas previas, que la responsabilidad civil tiene como finalidad la reparación y el resarcimiento, conviene verificar la relación que este tiene con la indemnización a fin de evitar la confusión que se pudiera dar respecto a los términos bajo una connotación de paliar el perjuicio ocasionado con cierta acción.

Así pues, Osterling (2015), en su artículo de investigación Indemnización por Daño Moral ha conceptualizado a la indemnización de la siguiente manera: “(...) la suma de dinero que recibe la víctima después de haber sufrido un perjuicio o un daño (...)” (pág. 383), esto es, alternativamente la responsabilidad civil procura económicamente resarcir a la víctima de tal evento dañoso, siendo esta forma de compensación, este mismo autor cita lo señalado por Ripert, cuando refiere que: “Ripert (...) como fundamento de la indemnización la función punitiva, señala que lo que mira en realidad la condena no es la satisfacción de la víctima, sino el castigo del autor. Para él, los daños e intereses tienen carácter ejemplar” (pág. 384).

Lo que deja en claro el sentido o finalidad del resarcimiento en el ámbito penal, que se deriva más como una suerte de castigo antes que de la preocupación

que se pudiera optar para conseguir el bienestar del perjudicado u ofendido con la acción antijurídica, así para el caso de las acciones violentas en contra de los miembros del grupo familiar, interesa comprender este sentido que hace falta, desde luego aquí resulta interesante ver como la intención de castigar por parte del derecho penal, se tendría que complementar con el sentido del derecho civil que se orienta más por la compensación del perjuicio, concepción que desde luego es patrimonial, pero que por el sentido de cuidado que se habrá de tener respecto a la protección del grupo familiar, podría hacerse prevalecer.

Esta circunstancia doble que permite la percepción de la responsabilidad civil, esta contemplada en el análisis legislativo que hace el investigador argentino Moisés (2009) que en su investigación *El enigma del artículo 1113*, señala que: “(...) la responsabilidad civil presenta una naturaleza jurídica bifronte: desde el punto de vista del damnificado, es resarcitoria, mientras que, desde la perspectiva del responsable, es sancionatoria” (pág. 1554).

Con lo dicho se confirma la comprensión del término resarcimiento que según lo indicado sólo aplica en lo que corresponde a la comprensión del beneficio que le asiste como protección del Estado para el que sufre el perjuicio, pues el ataque a su derecho origina otro derecho de ser compensado o dicho de otro modo resarcido por el perjuicio causado.

De otro lado se ha de percibir de lo señalado el hecho de que la misma responsabilidad civil que se manifiesta en el resarcimiento aplica para el que produce el daño como una acción de parte del Estado con el fin de reprimir la conducta a través del castigo que se procura con la imposición de la obligación de resarcir al perjudicado.

CAPÍTULO III

LA IDENTIFICACIÓN DEL DAÑO MORAL COMO PRODUCTO DE LAS AGRESIONES CONTRA LA MUJER Y LOS MIEMBROS DEL GRUPO FAMILIAR

Este contenido se ocupará de la descripción teórica del daño moral, lo cual además de permitir concebirlo de manera adecuada en el razonamiento, coadyuvará a la comprensión de los efectos que se pueden evidenciar en la circunstancia que se produce respecto a la violencia ejercida contra la mujer y los miembros del grupo familiar; con lo cual se puede determinar si el criterio asumido por el juzgador para el establecimiento de la cuantía resulta ser el más apropiado, o se requerirá de algún ajuste legislativo que procure su eficacia.

3.1. Definición de daño moral

Habiendo antes comprendido lo que se refiere a la responsabilidad que se ocupa del reconocimiento del daño producido por cierta acción, es importante tener en cuenta también que este perjuicio puede tener diferentes formas de manifestación, por lo cual los niveles de afectación han de resultar apreciables dese distintos ámbitos, así en lo que corresponde al aspecto personal, mucha injerencia tendrá sobre el sentido de la estructura moral, que aun siendo un aspecto ideal o inmaterial, se le reserva mucha importancia en el sentido de la protección de la persona humana.

Esta comprensión no es nueva, más aún teniendo en cuenta que el origen del derecho tiene mucho que ver con la reunión de la costumbre la moral y la ética que son absorbidos por la lógica y la filosofía y es así que tras un sendero evolutivo

surge el derecho como regla, por lo mismo que la protección del aspecto moral es algo intrínseco de la formación del derecho mismo.

En ese sentido con el pasar del tiempo se ha ido asumiendo en la estructura de las reglas, así, en lo que se refiere al al origen de la regulación del daño moral, Fernando de Trazegnies Granda y otros (2015), en su libro denominado *Daño Patrimonial, Daño moral, Daño a la persona*, refieren que: “Fue el alemán Samuel PUFENDORF, de la escuela de derecho natural, quien trascendió el límite del daño *corpori*, y postuló por primera vez que el daño resarcible debía incluir la reparación del padecimiento del espíritu, la *pecunia doloris*”. (págs. 19-21)

Esta circunstancia que atañe a la composición ideal del ser humano sería lo que justifica la pretensión de resguardar el daño moral, en tanto que se llega a equiparar con el sufrimiento de lo que se conoce como espíritu, que desde luego pertenece a la idealización del derecho natural, pero que es recogido por la positivación del derecho para ser comprendido como el daño moral.

De otro lado en la legislación de Alemania, se pudo ubicar el Código de 1897 que: “(...) el damnificado debía ser resarcido por el daño inmaterial o no patrimonial. Sin embargo, el 253 del BGB, ubicado en el capítulo correspondiente a las obligaciones generales, concerniente a las consecuencias de toda ofensa tanto contractuales como aquilianas (...)”

Según se aprecia esta percepción conlleva a la contemplación del daño además sobre el ámbito extracontractual, como una consecuencia negativa en virtud de la relación previamente establecida, desde luego tendría sus puntos de limitación como el es lo indicado como: “(...) el daño no patrimonial es resarcible “solo en los casos determinados por la ley”.

Este desarrollo en el derecho alemán tuvo su consecuencia de influencia, dado que se considera como el origen de tal comprensión del daño, para servir de base a la regulación italiana, así pues el autor describe que: “(...) en 1930, en el artículo 185.2 del Código Penal aparece la norma según la cual el autor de un hecho delictivo puede ser condenado al reintegro y al resarcimiento de los “daños patrimoniales y no patrimoniales (...)”. (págs. 19-21).

Ello invita a razonar a los daños que corresponden al ámbito no patrimonial como aquel perjuicio que se relaciona con la integridad de la persona, esto es su aspecto moral que resulta ser el componente más importante de su estructura ideal, por lo mismo que se identifica ya un alcance de progreso sobre la concepción de la necesidad de resarcir sobre este tipo de lesión.

Sobre este tipo de concepción de lo ideal como materia de resarcimiento se encuentra lo señalado por el jurista Guido Alpa (2016), en su libro denominado *La Responsabilidad Civil-Parte General*, al señalar que:

“(...) en los trece siglos que separan la compilación justiniana de las primeras codificaciones del siglo XIX, no se registraron innovaciones de gran importancia (...). Sin embargo, en la fase en que llega hasta Grocio-considerado como la línea divisoria entre el pasado-se registra el intento de hacer autónoma la provincia de la responsabilidad civil y de introducir aspectos sistemáticos en la materia. De esta forma, se procede al redimensionamiento de la función penal sancionatoria, a la extensión de la hipótesis general de daño, a la confirmación de la culpa como presupuesto subjetivo imprescindible, a la extensión de la noción de daño hasta comprender también al daño moral(...), por su parte, Pufendorf reconduce la responsabilidad civil al deber resarcitorio: daño y resarcimiento son palabras claves

de su construcción ius naturalista; (...), Pufendorf enumera también los bienes protegidos: la vida, el cuerpo, el honor sexual, el honor en general y la libertad: esta enumeración asume un doble valor: de marco de los valores fundamentales y, por tanto, de las pretensiones de base de todo individuo, y como listado de temas que también son tutelados mediante reglas de responsabilidad civil”. (págs. 60-61).

Conforme a lo fundamentado por Guido Alpa, desde la compilación justiniana no se registraron innovaciones sobre la institución de la responsabilidad civil hasta la época de Hugo Grocio(1583-1645), en que se amplió la configuración del daño hasta comprender el daño moral, luego de lo cual, en evidente coincidencia con los anteriores autores citados indican que fue Pufendorf quien enumeró los bienes protegidos o valores fundamentales que también debían ser tutelados por la responsabilidad civil, tales como la vida, el cuerpo, el honor y la libertad, y si se analiza la significancia de dichos valores se observa que los mismos son valores subjetivos que trascienden el aspecto material o físico y justamente allí radica la configuración del daño moral, esto es, la protección del daño extrapatrimonial, que no tiene implicancia económica, atribuyendo a Pufendorf la idea de la inclusión del daño moral que debía ser protegido por la responsabilidad civil.

Luis Díez Picazo (1999), precisa también que:

“(...) el Código italiano, recogiendo una regla que se encontraba en el Código Civil Alemán, preceptúa que el daño moral sólo se indemniza en los casos determinados por la ley, que son en la práctica, según exponen CIAN y TRABUCHI, los casos en que el daño derive de un delito, de acuerdo con el artículo 185 del Código Penal de aquel país (...)”. “El daño moral apareció en el Código Penal por lo menos desde la revisión de que éste fue objeto en 1944 y ha continuado, en el Código penal,

desde aquella fecha cuando menos. Al daño moral hacen referencia algunas leyes especiales, como es el caso de la Ley Orgánica 1/1982, de 5 de mayo, de Protección Civil del derecho al honor, a la intimidad personal y a la propia imagen, que en su artículo 9, apartado 3.º para la intromisión ilegítima en cualquiera de los derechos mencionados ordena que la indemnización se extenderá al daño moral y que se valorará atendiendo a las circunstancias del caso y a la gravedad de la lesión producida”. (pág. 325).

Como se observará coincidentemente los autores sostienen que la regulación del daño moral inicialmente se dio en el derecho penal, pero, por ejemplo, en el derecho italiano, estuvo determinado solo a casos especificados por ley, es decir, su procedencia era limitada. Asimismo, indican que el daño moral protegía el derecho al honor, a la intimidad, a la imagen, en clara señal que la protección del daño moral está dirigida a la protección de los derechos subjetivos del ser humano. En algunos de los códigos considerados como más modernos y progresivos se ha seguido en relación con la indemnización del daño moral un criterio marcadamente restrictivo.

3.2.Daño moral y violencia familiar

La comprensión el daño moral como una afectación que produce perjuicio en la estructura emocional e ideal del ser humano, conlleva a consecuencias que tienen que ver con su realización personal y el desarrollo de la personalidad incluso, entendiéndose como dos cosas distintas, por lo mismo que la acción de la violencia que se produce sobre alguno de los miembros del grupo familiar, resulta de tener este tipo de efectos dañosos.

Lo moral siempre estará relacionado con el aspecto etéreo de la persona humana, pero no por ello debe dejar de tener protección por parte del derecho penal, puesto

que esta circunstancia ideal se refiere a la estructura interna del ser, por lo que atañe a la protección de la dignidad que contempla la normatividad constitucional, siendo así en el caso de la violencia familiar será el primer nivel de contemplación del daño que produce como efecto.

Sobre ello se encuentra lo señalado por la investigadora Rueda (2018) quien en su artículo titulado *La violencia intrafamiliar como fuente de daño resarcible en Colombia*, en el cual llega a la siguiente conclusión:

En conclusión, la responsabilidad civil se revela como el instrumento jurídicamente idóneo para reparar este tipo de daños, pues ciertamente la normativa sectorial no satisface la exigencia de reparación integral, principio cardinal de nuestro derecho. Acudir a la responsabilidad civil, ofrece una respuesta solidaria para las víctimas de la violencia intrafamiliar, que se verán tratadas en condiciones de igualdad sin padecer consecuencias adicionales. Es una tarea impostergable superar los estereotipos que conducen a la violencia, comenzando por la familia, pues es la única manera de aliviar efectos devastadores de la violencia en el individuo y en la colectividad, en una sociedad sometida a relaciones de conflicto de manera habitual, como la colombiana. (pág. 214)

El proyecto de vida en el ámbito familiar corresponde a la realización integral como persona humana y libre, que inician una vida en común, considerando su vocación, aptitudes, circunstancias, potencialidades y aspiraciones, que le permiten fijarse razonablemente determinadas expectativas y acceder a ellas. A formar una familia, a tener hijos, a realizarse profesionalmente con el apoyo del otro, a proyectar un crecimiento o desarrollo patrimonial, en definitiva, a realizarse como, madre/padre, compañera/o de vida, en general como persona humana,

durante un tiempo de vida indeterminado, o al menos hasta que se separen voluntariamente. Pero nadie piensa durante su vida en común, en una separación traumática por razones de violencia física, psicológica etc.- Por ello, el proyecto de vida así interrumpido, por la culpa de uno de los cónyuges o convivientes, debe ser reparado.

3.3.Criterios para la determinación del daño moral

De acuerdo con lo descrito anteriormente sobre la concepción del daño moral tanto en la doctrina jurídica como el aspecto que corresponde a la legislación que se ocupa de este tipo de circunstancias, se puede advertir que la situación problemática no depende de las formas en que se ha diseñado el reconocimiento de la responsabilidad, sino más bien en la manera que se ha de establecer la cuantificación de dicha indemnización.

Para el caso específico de este tipo de daño se asume como uno que esta fuera del ámbito del resarcimiento, por lo cual fijar o cuantificar los montos específicos que deban promover la reparación del daño, esto es que no se puede establecer matemáticamente, es precisamente en este punto donde interviene la posibilidad de generarse en base a un criterio subjetivo, el mismo que debe evitarse en la construcción de las decisiones jurisdiccionales.

Tal cual se puede apreciar de la construcción del ordenamiento civil que en su artículo 1984 indica que esta indemnización se producirá en función considerar la “magnitud y el menoscabo” que se ha generado sobre el victimado o la familia, tal configuración permite sólo reconocer cuestiones que salen del ámbito patrimonial, más bien tienen una connotación subjetiva que plantea un resultado que no se ha podido concebir desde el punto de vista físico o cuantitativo, esto es que no hay exactitud.

Es entendible el hecho de que no se pueda valorar el perjuicio que se reconoce de tipo moral, así pues el contenido del aspecto dañado es subjetivo de alguna manera, así pues, cuando se solicita la indemnización debe marcarse con urgencia el hecho de que habrá de probarse de manera exacta la existencia del perjuicio, lamentablemente para el caso del aspecto moral dañado no se pueden incorporar elementos objetivos para su probanza, esto es lo que limita su cuantificación.

Es aquí donde se genera el criterio que le corresponde al juzgador, es así como se señala que: “(...) la cuantía va a ser fijada de forma discrecional por el juzgador, que no es lo mismo que arbitrariedad, tomando en consideración, conforme dispone el artículo 1984 del Código Civil su criterio de valoración equitativa”. (Linares, 2012, p. 83)

El problema vuelve a verificarse desde la perspectiva que corresponde a la determinación, puesto que el juzgador deberá hacer una valoración en base a su propia observación, para lo cual usará conceptos pre establecidos lo cual invita a la subjetividad; sin embargo existen en la doctrina distinciones puntuales para que se pueda establecer una diferenciación, como es el caso de la lesión física y lo que se comprendería como el daño moral.

Es importante recalcar lo señalado por la doctrina al diferenciar el daño moral de lo que se comprende como el daño a la persona, así pues, se tendrá en cuenta que: “(...) el daño moral -pretium doloris- no es otra cosa que una modalidad del daño a la persona”. (Fernández, 1996, p. 57), esta indicación no necesariamente marca una diferencia o paralelismo entre los dos tipos de daño, sino mas bien indica una subclasificación, que definitivamente se da sobre el mismo sujeto.

Es importante señalar que el autor citado hace incapié en el hecho de existe un alcance bastante ampliado respecto a lo referido aldaño a la persona, los cuales superan el hecho del sentimiento, el dolor o quizá el sufrir por algo, lo que se comprendería como la vulneración de ciertos derechos específicos o los intereses que le corresponden a un determinado sujeto, de lo cual se puede advertir el perjuicio puesto que puede frustrar la proyección de su existencia.

CAPITULO IV

ANÁLISIS Y RESULTADOS

La necesidad de regular parámetros adecuados para direccionar el criterio para la determinación de la cuantía indemnizatoria a fin garantizar el resarcimiento del daño moral sufrido por la víctima de violencia familiar.

De acuerdo a lo que se ha señalado como parte de la secuencia metodológica de la investigación presente, se incorpora el segmento del análisis que corresponde a la observación de la realidad, en función los aspectos que se relacionan con el ámbito jurídico, en específico la forma en que se decide la determinación económica que corresponderá al cumplimiento de la indemnización con el fin de resarcir, puntualmente sobre el aspecto del resarcimiento de la víctima de actos lesivos contemplados en el marco de la violencia familiar.

Para ello, en primer lugar, se ha considerado la observación de las resoluciones que se ocupan de esta determinación o cuantificación del daño, teniendo especial cuidado para lo que corresponde a la afectación comprendida como daño moral, aspecto que resulta de vital importancia para conseguir una verdadera reparación del daño causado.

Seguidamente se ha tenido en consideración el aplicar una encuesta a los operadores jurídicos que se desempeñan en el distrito judicial de Lambayeque, con el fin de alcanzar la verificación del nivel de coincidencia que pudieran tener respecto a los planteamientos de esta investigación, con lo cual se alcanza la percepción de fiabilidad de la propuesta.

4.1.Resultados del análisis jurisdiccional.

Para el caso del análisis de las sentencias que en los casos de violencia familiar resuelven imponiendo además una reparación civil, se aprecia la determinación de medidas indemnizatorias comprendidas como reparación civil, tal cual se muestra en el siguiente cuadro descriptivo en el cual por condiciones específicas de observación se ha tenido en consideración los Juzgados de Condevilla en Lima dado el acceso práctico que por condiciones laborales ha tenido el investigador, de los cuáles por una cuestión de reserva de la información en el proceso no se ha considerado nombres u otros datos que se relacionen con la identidad de las partes.

Tabla 1: Esquema del análisis de resoluciones en el distrito Judicial de Lima Norte, sobre violencia familiar.

ANÁLISIS DE LOS CRITERIOS ASUMIDOS PARA DETERMINAR LA CUANTÍA INDEMNIZATORIA EN EL DELITO DE VIOLENCIA FAMILIAR					
Expediente	Juzgado	Resolución	Tipo de indemnización	Motivación	Cuantía
05486-2019-0-0901-JR-PE-06	SEGUNDO JUZGADO PENAL DE INVESTIGACIÓN PREPARATORIA DE CONDEVILLA	RESOLUCIÓN NÚMERO TRES: 04/08/2019	REPARACIÓN CIVIL	NO FIGURA	400 SOLES
5081-2019-0-0904-JR-PE-01	SEGUNDO JUZGADO PENAL DE INVESTIGACIÓN PREPARATORIA DE CONDEVILLA	RESOLUCIÓN NÚMERO DOS: 17/07/2019	REPARACIÓN CIVIL	NO FIGURA	400 SOLES

5276-2018-1	SEGUNDO JUZGADO PENAL DE INVESTIGACIÓN PREPARATORIA DE CONDEVILLA	RESOLUCIÓN NÚMERO CINCO: 26/08/2019	REPARACIÓN CIVIL	NO FIGURA	200 SOLES
4699-2019-0-0904- JR-PE-02	SEGUNDO JUZGADO PENAL DE INVESTIGACIÓN PREPARATORIA DE CONDEVILLA	RESOLUCIÓN NÚMERO DOS: 03/07/2019	REPARACIÓN CIVIL	NO FIGURA	1000 SOLES
04384-2019-0- 0904-JR-PE-03	TERRCER JUZGADO PENAL DE INVESTIGACIÓN PREPARATORIA DE CONDEVILLA	RESOLUCIÓN NÚMERO DOS: 23/06/2019	REPARACIÓN CIVIL	NO FIGURA	200 SOLES
5463-2019-0-0904- JR-PE-03	TERCER JUZGADO PENAL DE INVESTIGACIÓN PREPARATORIA TRANSITORIO CONDEVILLA	RESOLUCIÓN NÚMERO OCHO: 19/11/2019	REPARACIÓN CIVIL	NO FIGURA	500 SOLES
6259-2019-0-0904- JR-PE-03	TERCER JUZGADO PENAL DE INVESTIGACIÓN PREPARATORIA TRANSITORIO CONDEVILLA	RESOLUCIÓN NÚMERO DOS: 29/11/2019	REPARACIÓN CIVIL	NO FIGURA	300 SOLES
4750-2019-0-0904- JR-PE-02	SEGUNDO JUZGADO PENAL DE INVESTIGACIÓN	RESOLUCIÓN NÚMERO	REPARACIÓN CIVIL	NO FIGURA	300 SOLES

	PREPARATORIA DE CONDEVILLA	DOS: 04/07/2019			
6050-2019-0-0904- JR-PE-03	TERCER JUZGADO PENAL DE INVESTIGACIÓN PREPARATORIA TRANSITORIO CONDEVILLA – SAN MARTÍN DE PORRES	RESOLUCIÓN NÚMERO CUATRO: 26/09/2019	REPARACIÓN CIVIL	NO FIGURA	400 SOLES
2151-2019-0-0904- JR-PE	JUZGADO DE INVESTIGACIÓN PREPARATORIA- ADICIÓN JUZGADO PENAL LIQUIDADOR DE CONDEVILLA-SAN MARTÍN DE PORRES	RESOLUCIÓN NÚMERO CUATRO: 16/07/2019	REPARACIÓN CIVIL	NO FIGURA	300 SOLES
06224-2019-0- 0904-JR-PE-02	JUZGADO DE INVESTIGACIÓN PREPARATORIA DE CONDEVILLA-SAN MARTÍN DE PORRES	RESOLUCIÓN NÚMERO TRES: 27/11/2019	REPARACIÓN CIVIL	NO FIGURA	200 SOLES
1693-2019-0-0904- JR-PE-01	JUZGADO DE INVESTIGACIÓN PREPARATORIA- ADICIÓN- JUZGADO PENAL LIQUIDADOR DE CONDEVILLA-SAN MARTÍN DE PORRES	RESOLUCIÓN NÚMERO CUATRO: 17/05/2019	REPARACIÓN CIVIL	NO FIGURA	500 SOLES

Nota: Elaboración propia.

Como se puede apreciar del cuadro trabajado existe un común denominador respecto a todos los casos contemplados, esto es la ausencia de motivación que debería corresponder a la decisión de imponer una reparación civil a fin de poder reconocer las razones y los aspectos que se han contemplado en función al perjuicio ocasionado.

Sin duda alguna este detalle es lo que se puede apreciar como el resultado de la falta de parámetros que permitan determinar una adecuada indemnización o reparación del daño, sobre todo en lo que respecta a la cuestión moral que es la que se ocupa de observar en esta investigación.

4.2. Resultados de la opinión de operadores jurídicos.

Tal cual se ha mencionado en la descripción de este capítulo, para lo que corresponde al reconocimiento de la opinión de los operadores jurídicos, se ha tenido en consideración el indicador estadístico que se refiere a la conveniencia del investigador, esto es que se determina la muestra en función a las posibilidades de acceso en función a la cercanía y determinación de la confiabilidad de los datos que se puedan obtener.

Tan es así, que la cantidad que se estableció para aplicar la encuesta, se marcó en 50 operadores de justicia, por lo cual se creó un listado de afirmaciones construidas en razón a las variables que dieron pie a la tesis, así de cada una de ellas se estableció un orden que parte de una definición, luego la crítica a esta y finalmente una propuesta de solución; aplicada la encuesta, se obtuvieron resultados específicos que marcan el nivel de aceptación de la propuesta y se tabula y grafica a continuación.

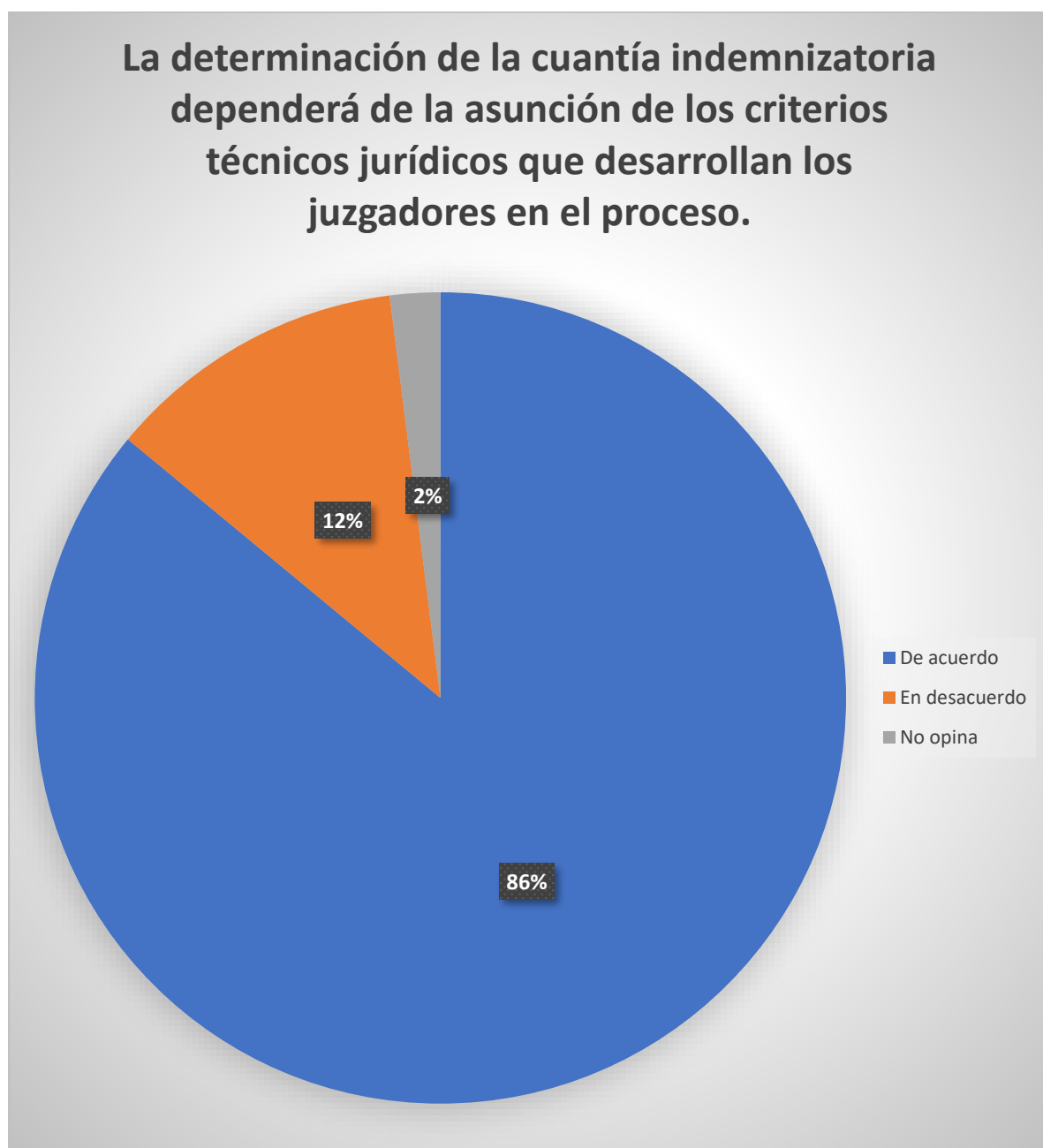
Tabla 2: Cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°1.

1. La determinación de la cuantía indemnizatoria dependerá de la asunción de los criterios técnicos jurídicos que desarrollan los juzgadores en el proceso.

Alternativas	Resultados
a. De acuerdo	43
b. En desacuerdo	6
c. No opina	1
Total	50

Descripción: El resultado de la encuesta respecto a la afirmación N°01 indica como resultado mayoritario a la posición que se encuentra de acuerdo con el concepto de la determinación de la cuantía indemnizatoria dependerá de la asunción de los criterios técnicos jurídicos que desarrollan los juzgadores en el proceso, arrojando un resultado de 43 individuos

Ilustración 1: Esquema gráfico de los porcentajes que equivalen al cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°1.



NOTA: Elaboración propia.

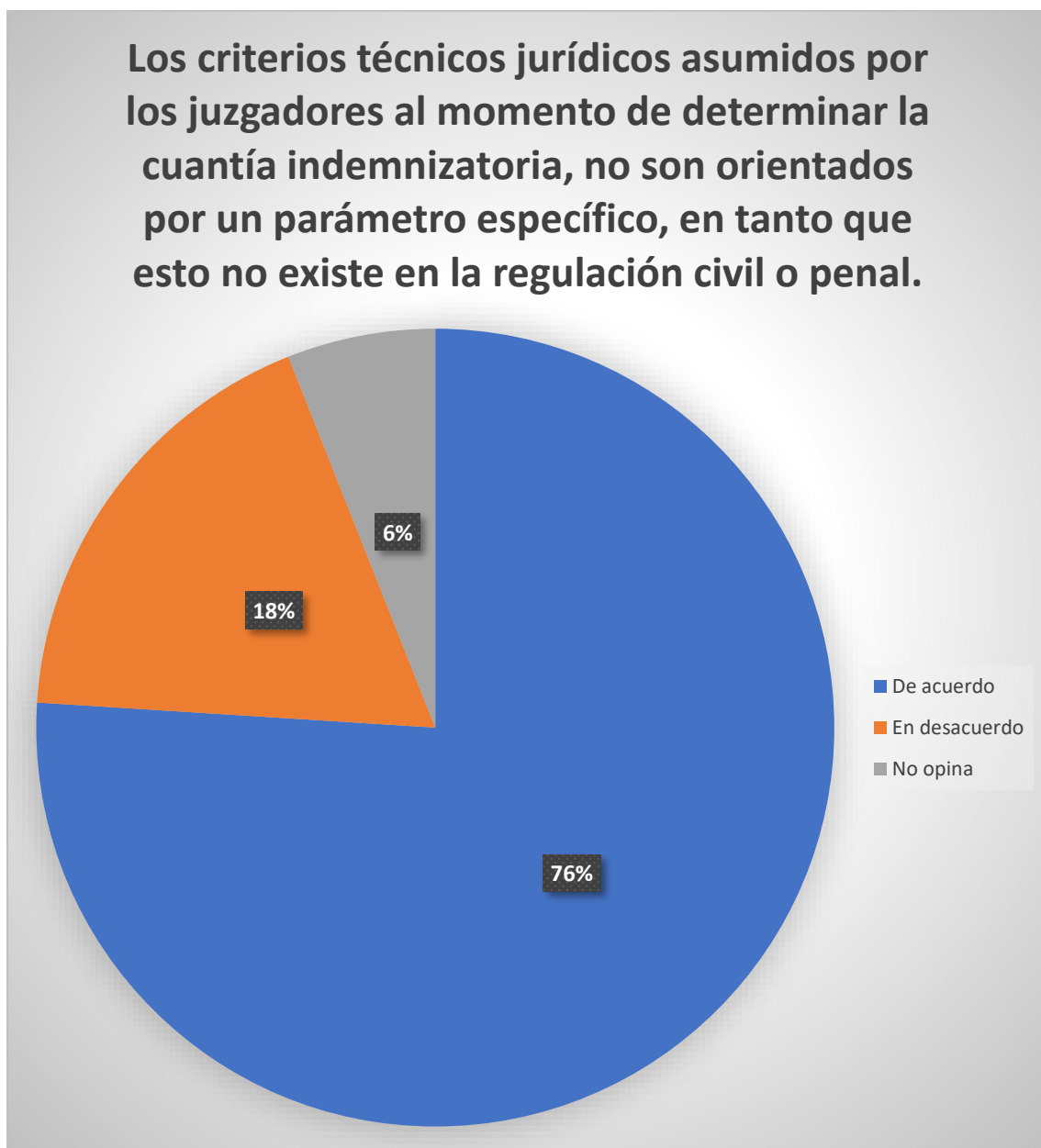
Tabla 3: Cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°2.

2. Los criterios técnicos jurídicos asumidos por los juzgadores al momento de determinar la cuantía indemnizatoria no son orientados por un parámetro específico, en tanto que esto no existe en la regulación civil o penal.

Alternativas	Resultados
a. De acuerdo	38
b. En desacuerdo	9
c. No opina	3
TOTAL	50

Descripción: El resultado de la encuesta respecto a la afirmación N°02 indica como resultado mayoritario a la posición que se encentra de acuerdo con el concepto de la determinación de la cuantía indemnizatoria dependerá de la asunción de los criterios técnicos jurídicos que desarrollan los juzgadores en el proceso, arrojando un resultado de 38 individuos.

Ilustración 2: Esquema gráfico de los porcentajes que equivalen al cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°2.



NOTA: Elaboración propia.

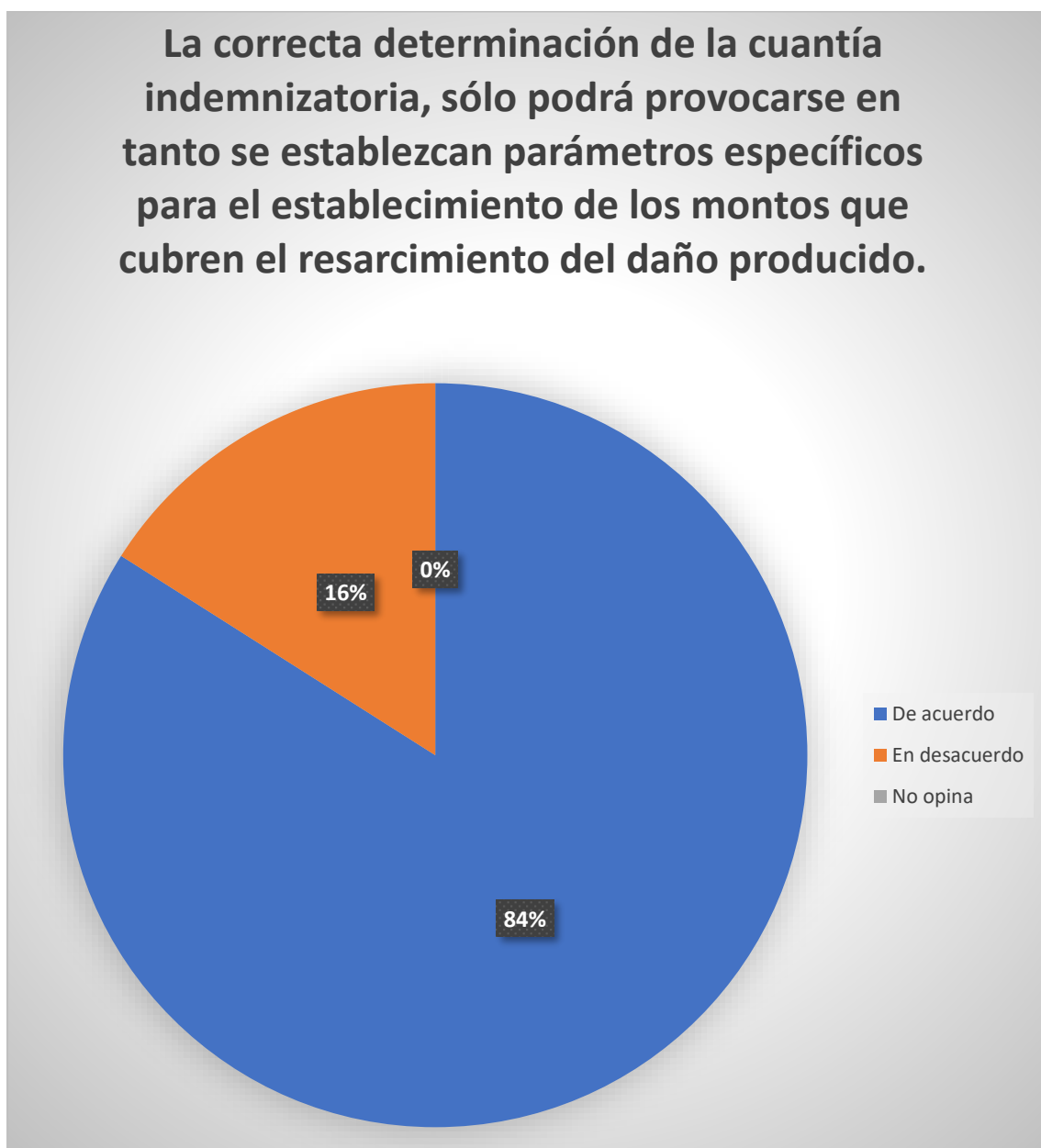
Tabla 4: Cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°3.

3. La correcta determinación de la cuantía indemnizatoria sólo podrá provocarse en tanto se establezcan parámetros específicos para el establecimiento de los montos que cubren el resarcimiento del daño producido.

Alternativas	Resultados
a. De acuerdo	42
b. En desacuerdo	8
c. No opina	0
TOTAL	50

Descripción: El resultado de la encuesta respecto a la afirmación N°03 indica como resultado mayoritario a la posición que se encentra de acuerdo con el concepto de la determinación de la cuantía indemnizatoria dependerá de la asunción de los criterios técnicos jurídicos que desarrollan los juzgadores en el proceso, arrojando un resultado de 42 individuos.

Ilustración 3: Esquema gráfico de los porcentajes que equivalen al cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°3.



NOTA: Elaboración propia.

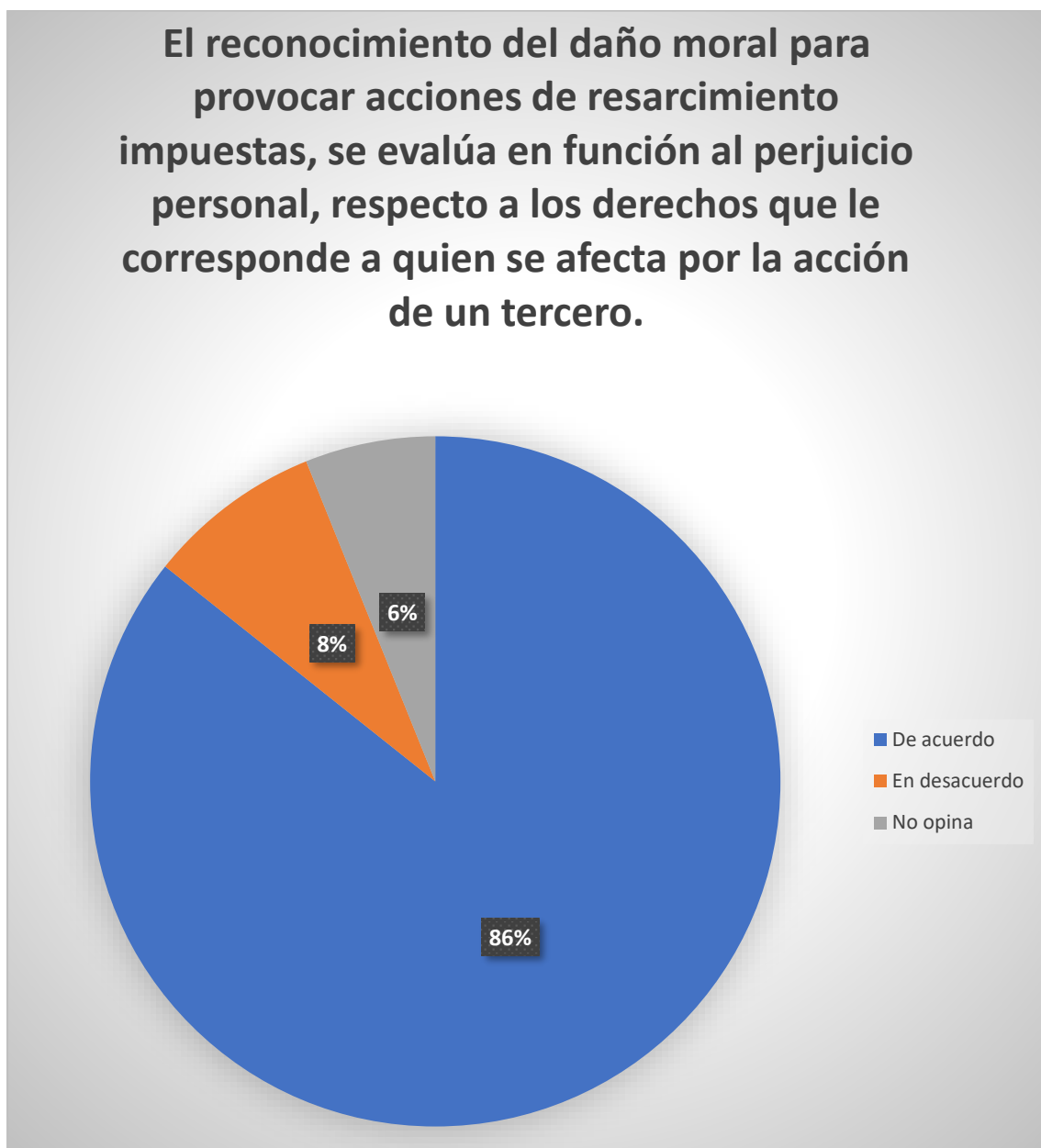
Tabla 5: Cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°4.

4. El reconocimiento del daño moral para provocar acciones de resarcimiento impuestas se evalúa en función al perjuicio personal, respecto a los derechos que le corresponde a quien se afecta por la acción de un tercero.

Alternativas	Resultados
a. De acuerdo	42
b. En desacuerdo	4
c. No opina	3
Total	50

Descripción: El resultado de la encuesta respecto a la afirmación N°04 indica como resultado mayoritario a la posición que se encentra de acuerdo con el concepto de la determinación de la cuantía indemnizatoria dependerá de la asunción de los criterios técnicos jurídicos que desarrollan los juzgadores en el proceso, arrojando un resultado de 42 individuos.

Ilustración 4: Esquema gráfico de los porcentajes que equivalen al cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°4.



NOTA: Elaboración propia.

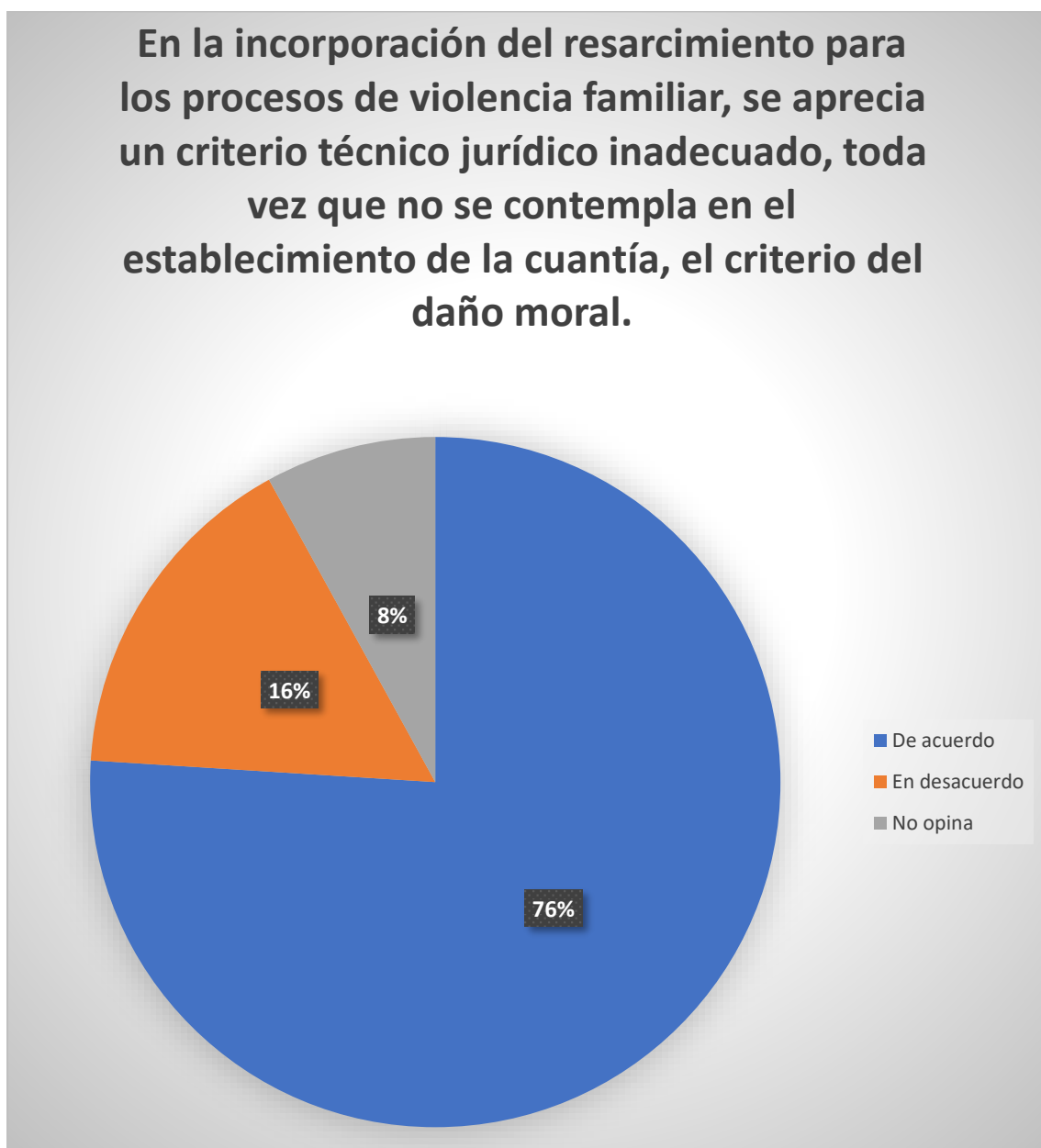
Tabla 6: Cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°5.

5. En la incorporación del resarcimiento para los procesos de violencia familiar, se aprecia un criterio técnico jurídico inadecuado, toda vez que no se contempla en el establecimiento de la cuantía, el criterio del daño moral.

Alternativas	Resultados
a. De acuerdo	38
b. En desacuerdo	8
c. No opina	4
TOTAL	50

Descripción: El resultado de la encuesta respecto a la afirmación N°05 indica como resultado mayoritario a la posición que se encuentra de acuerdo con el concepto de la determinación de la cuantía indemnizatoria dependerá de la asunción de los criterios técnicos jurídicos que desarrollan los juzgadores en el proceso, arrojando un resultado de 38 individuos.

Ilustración 5: Esquema gráfico de los porcentajes que equivalen al cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°5.



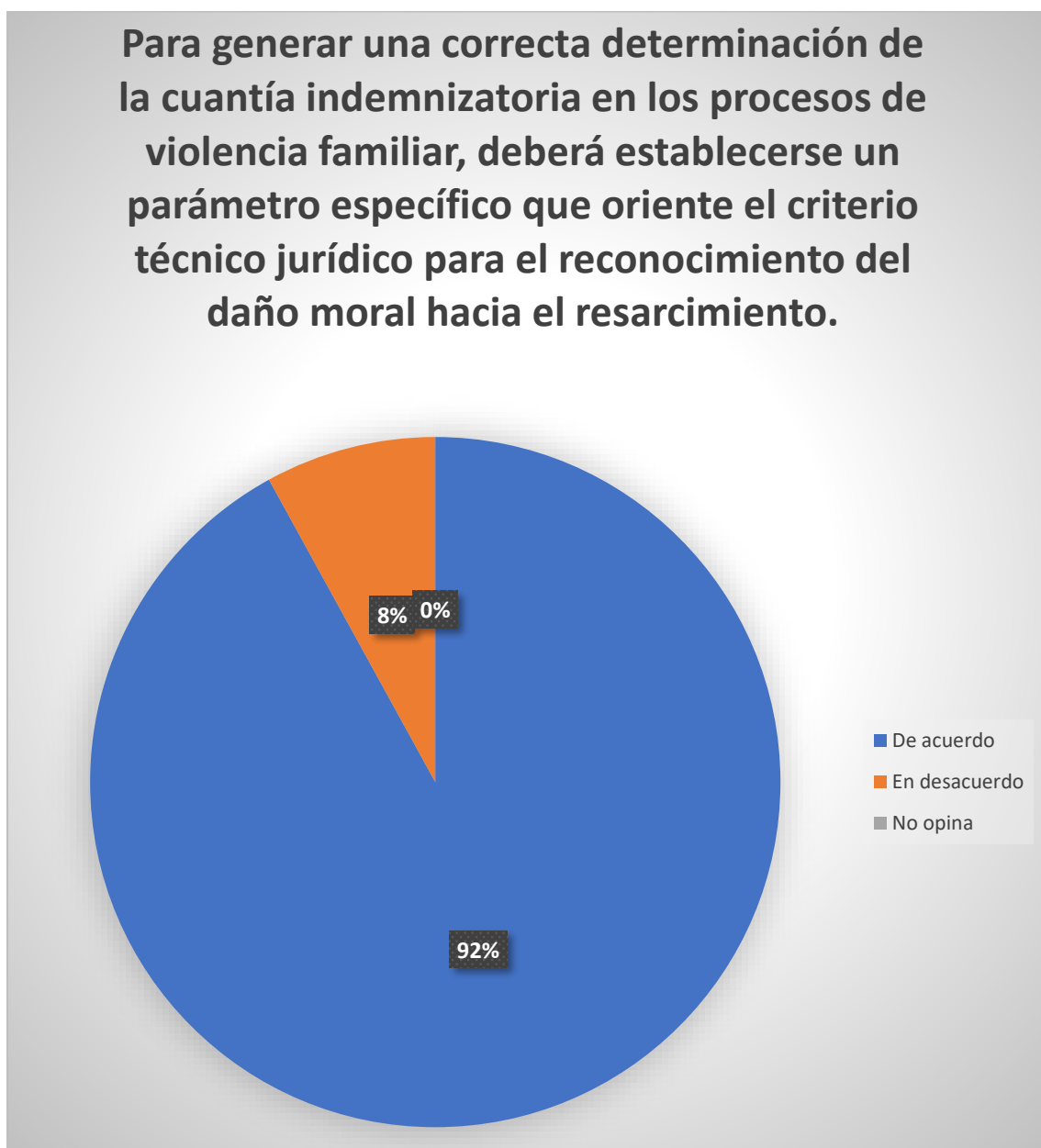
NOTA: Elaboración propia.

Tabla 7: Cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°6.

6. Para generar una correcta determinación de la cuantía indemnizatoria en los procesos de violencia familiar, deberá establecerse un parámetro específico que oriente el criterio técnico jurídico para el reconocimiento del daño moral hacia el resarcimiento.	
Alternativas	Resultados
a. De acuerdo	46
b. En desacuerdo	4
c. No opina	0
TOTAL	50

Descripción: El resultado de la encuesta respecto a la afirmación N°06 indica como resultado mayoritario a la posición que se encentra de acuerdo con el concepto de la determinación de la cuantía indemnizatoria dependerá de la asunción de los criterios técnicos jurídicos que desarrollan los juzgadores en el proceso, arrojando un resultado de 46 individuos.

Ilustración 6: Esquema gráfico de los porcentajes que equivalen al Cuadro de tabulación de los resultados obtenidos de la aplicación de la encuesta a los operadores jurídicos del distrito judicial de Lima Norte, respecto a la afirmación N°6.



NOTA: Elaboración propia.

CAPITULO V

CONTRASTACIÓN DE LA HIPÓTESIS

En lo que corresponde a la estructura de este capítulo, se entiende que determinará el planteamiento final de la tesis, lo cual se hará con la secuencia de la contrastación diseñada desde el proyecto de la investigación, esto es que según los contenidos incorporados en el trabajo a través de las metas marcadas por los objetivos específicos, se desarrollará la discusión de cada uno de ellos con el fin de establecer una postura particular desde el punto de vista del investigador.

Con tales resultados se habrá de corroborar la validez de las variables que forman parte del eje temático de la investigación, esto es en primer lugar se revisará la indicación sobre los criterios adoptados a nivel jurisdiccional respecto a la manera en que se estaría determinando las cuantías a fin de establecerse la correspondiente indemnización, para luego verificar cuán válida es tal estructura de razonamiento a fin de reconocer la necesidad de orientar tal determinación hacia el daño moral como necesidad de proteger adecuadamente a la víctima.

Finalmente, la unión de las determinaciones de validez que se muestran a través de las variables se han hecho confluir en un solo razonamiento que funge de una hipótesis final que adquiere el carácter científico que supone la determinación final de la tesis.

5.1. Discusión de los resultados

5.1.1. Discusión sobre el objetivo: “Desarrollar doctrinariamente la teoría de la responsabilidad civil y los criterios de la determinación de la cuantía indemnizatoria”

De acuerdo a la construcción metodológica que diseña esta tesis, se ha tenido en consideración como primera meta lo concerniente al desarrollo de la teoría de la responsabilidad civil con el fin de poder reconocer la forma adecuada o no en que se establecen los criterios de la cuantía indemnizatoria, lo cual se entiende ha de servir de base para comprender con exactitud su influencia en la aplicación sobre el aspecto indemnizatorio que corresponde en el caso del daño producido por los casos de violencia en contra de las mujeres y los integrantes del grupo familiar.

Siendo así, lo que interesa en esta parte de la discusión es la identificación del concepto más apropiado para asumir a la responsabilidad civil desde la perspectiva que orienta a la judicatura, por lo mismo que el primer cuestionamiento es sobre qué tan adecuada es la definición sobre esta figura jurídica.

Sobre ello es importante reconocer el hecho de que la figura de la responsabilidad se aplica en razón de reglas que tienen un origen estatal en tanto la configuración de políticas públicas para establecer control en razón de la aplicación de la Constitución política, por lo mismo, por ello es importante revisar la capacidad que tiene el Estado para establecer reglas que permitan consolidar el control social, ello se materializa pues, en parte, con la idea de la responsabilidad; siendo así esta respuesta se proyecta para hacer frente al surgimiento de un conflicto y la determinación de un perjuicio en razón de alcanzar la regla moral se debe reparar el daño ocasionado.

Es en razón a ello que se concuerda con la idea de Espinoza (2011), cuando se ocupa puntualmente de esta figura de la responsabilidad civil indicando que se trata de la intención de reparar, de lo cual se puede asumir el carácter volitivo en un primer momento, pero luego hará falta establecer reglas sobre ello por lo mismo que esta intención debe alcanzar el nivel jurídico, por lo que se debe entender a la responsabilidad como: “(...) la técnica de tutela (civil) de los derechos (u otras situaciones jurídicas) que tiene por finalidad imponer al responsable (no necesariamente el autor) la obligación de reparar los daños ocasionados por él”. (p. 46)

Tal condición resulta de imperio a través de la regla que se crea como directriz para orientar los procesos en los cuales luego de identificada la responsabilidad, en este caso del agresor por violencia familiar, deberá incorporarse como un elemento que utiliza la acción del Estado para controlar y recuperar el equilibrio, parte del cual será la compensación del daño causado.

Desde esa perspectiva resulta importante el reconocimiento de los niveles sobre los cuales se ha desarrollado dicha lesión, puesto que tratándose de una agresión o violencia familiar, será de una categoría importante la calificación que ha de operar sobre la acción dañosa, labor que debe realizar la judicatura, valiéndose de los parámetros que se exigen en la regla y la doctrina para alcanzar una correcta identificación del daño.

Precisamente sobre este aspecto es que versa el segundo punto de discusión en el que interviene la observación no sólo de las reglas sino que se hace presente un álgido tema de discusión como es el aspecto subjetivo de parte del juzgador para establecer mediante sus criterios una decisión discrecional que determina el

nivel del daño y luego el reconocimiento de la responsabilidad civil que debe imponerse.

TOMA DE POSTURA:

Fluye del desarrollo del primer objetivo que, si bien existen teorías doctrinarias con respecto a la responsabilidad civil que señala el modo y forma de resarcir la afectación generada a la parte agraviada, en realidad quienes están facultados por norma no toman en cuenta las teorías y más aún se ha descubierto que al momento de determinar el quantum indemnizatorio lo hacen al azar sin ninguna justificación o motivación.

Lo anteriormente señalado se advierte como el resultado de la contemplación insuficiente por parte de la regla respecto a las determinaciones que hace la doctrina sobre la naturaleza jurídica de la reparación civil, esto es con la finalidad de alcanzar el resarcimiento de la víctima, para lo cual se presume debe existir una regla para establecer la correspondiente indemnización; consecuentemente nuestra postura es obligar al órgano competente para la determinación indemnizatoria, citar doctrinas, analizar el por qué su decisión, así también determinar debidamente motivada el monto resarcitorio caso por caso.

5.1.2. Discusión sobre el objetivo: “Describir los parámetros jurídicos para la identificación del daño moral como producto de las agresiones contra la mujer y los miembros del grupo familiar”.

¿Cómo se identifica el daño moral?

Ha de tenerse en cuenta que en lo que corresponde al daño moral se ha discutido mucho primero respecto a su configuración en el ordenamiento jurídico

como una forma de alcanzar resarcimiento en razón de los daños producidos por cierto tipo de actos que afectan las principales esferas del individuo, lo que se puede interpretar como un perjuicio, pero el problema definitivamente surge al momento de la identificación del mismo.

Tal identificación para el caso de la valoración de otros daños que forman parte de la percepción física de la realidad, esto es la acción material sobre el individuo que es atacado en su materialidad por otro sujeto, puesto que usualmente en ese ámbito se reconocen aspectos que tienen que ver con la cuestión material y que más allá de una lesión corporal puede llegar a establecerse como una afectación de tipo patrimonial, esto es que atenta contra la condición económica del sujeto.

El problema surge entonces, al momento de reconocer el tipo de daños que se producen a nivel subliminal, esto es en lo que tiene que ver con el espíritu o para decirlo de una manera más técnica, el campo de lo psicosomático que compone la realidad más cercana con la dignidad de la persona, esto es afectaciones internas que se relacionan con el daño moral, que tal condición es lo que imposibilita de alguna manera una verificación exacta del daño que se produce, pero ello no implica un argumento para dejar de atenderlos, por el contrario se puede asumir que deberían tener mayor consideración en su reconocimiento para alcanzar resarcir el perjuicio.

¿Qué contemplación del carácter subjetivo del daño moral se relaciona con el sentido de protección del derecho?

Con todo lo que se ha logrado describir en este ámbito es importante tener en consideración la realidad que opera sobre el carácter subjetivo, precisamente por este aspecto especial de difícil reconocimiento es que el derecho debe prestar mayor

atención a su protección, así pues, el sentido del daño moral acude a contemplar el perjuicio que se genera de manera subjetiva sobre el individuo afectado.

Como ya se había dicho antes el efecto de la contemplación del daño moral en los diferentes ámbitos del ordenamiento jurídico implica la intervención del Estado para generar la protección necesaria en razón de la presencia del desequilibrio generado por la agresión injustificada de uno sobre otro ser; así pues, el sentido proteccionista tiene su fundamento en la integridad de la persona, puesto que ello está compuesto por elementos tanto físicos cuanto ideales o subjetivos, siendo estos últimos los requirentes de mayor protección por parte del ordenamiento.

Esta condición se relaciona de manera directa con la dignidad de la persona y su derecho a mantener el equilibrio emocional y físico y el Estado se encargará de generar los ámbitos de protección que superen la expectativa o aseguren el cumplimiento o libre desarrollo del proyecto de vida que le corresponde a todos los ciudadanos.

¿Qué acciones ha tomado el derecho para asegurar una correcta medición del daño moral en las agresiones contra la mujer?

Conforme se hubo explicado en los cuestionamientos críticos anteriores, el desarrollo de la actividad proteccionista en lo que corresponde a la presencia del daño moral como resultado de la interacción de los sujetos, se basa en el argumento de la dignidad que le corresponde al ser humano por su condición de tal; así también sobre ese mismo sentido se construye un tipo de garantía específica que para este caso de la tesis se vincula con la protección que se ha creado con el fin de asegurar el bienestar de las mujeres ante la presencia de la violencia familiar.

Tal es el caso de la existencia de la violencia familiar que se advierte la necesidad de tener que buscar alternativas para generar o ampliar mayor capacidad de parte del estado para asegurar el bienestar de las mujeres víctimas, por lo mismo que se ha creado una estructura legislativa y hasta logística con el fin de brindar seguridad como es el caso de las medidas de protección que se establecen con el fin principal del alejamiento del agresor.

Pero además de tal estructura es importante reconocer la necesidad de fomentar un sentido de protección más amplio que alcance a la construcción de elementos jurídicos pertinentes que conlleven a la reparación del daño causado a razón de la perpetración de la violencia familiar en contra de la mujer; es así que se concentra en el efecto de la observación del daño moral comprendido como una afectación que super el ámbito físico para relacionarse con la dignidad de la persona que debe resguardarse.

Siendo un factor importante en el ámbito de la agresión contra las mujeres, la observación de las lesiones que se generan a nivel subjetivo, dañando la psique y el proyecto de vida, se debe recurrir a elementos más directos como lo es el reconocimiento del daño moral a efectos de la incorporación de la reparación correspondiente con el fin de indemnizar a la parte afectada, es por ello que se comprende un sentido más apropiado al señalar este aspecto como útil para lograr el fin de reparar.

Lamentablemente no se aprecia una construcción debida en lo que corresponde a la creación de medidas que operan sobre la determinación exacta del nivel de perjuicio que corresponde a las víctimas de la agresión en contra de las mujeres para alcanzar a determinar de manera cuantitativa el monto al que debiera

ascender las reparaciones que se ordenen para resarcir este tipo de actos; todo ello dado a que resulta difícil determinar o cuantificar el perjuicio a fin de incorporarlo como una sanción, quedando por el momento sólo al libre discernimiento o criterio del juzgador.

TOMA DE POSTURA:

Como precedentemente se ha indicado la poca o ausencia valoración del daño moral en sentido estricto, mediante el desarrollo de la presente investigación se busca que se realice el análisis de todos los pormenores al momento de determinar el monto resarcitorio, de tal manera que la parte agraviada sienta dignidad con la ejemplar imposición de sanción accesoria (objeto civil). Lo que se busca es ir más allá de una simple determinación, tal es así, tenemos la posición de que la judicatura fija el monto resarcitorio con tan solo verificar el descanso médico facultativo otorgado por el profesional correspondiente sin mayor fundamento, acción que limita no solo la cuantificación del aspecto físico de la lesión, sino que restringe una adecuada contemplación de los perjuicios generados a nivel moral.

5.1.3. Discusión sobre el objetivo: “Analizar la necesidad de regular parámetros adecuados para direccionar el criterio para la determinación de la cuantía indemnizatoria a fin garantizar el resarcimiento del daño moral sufrido por la víctima de violencia familiar”

Es importante dar inicio a esta discusión por el hecho de que la realidad respecto a la determinación de la cuantía sobre el concepto de la indemnización que corresponde como reparación civil ante la existencia de un daño, es un problema jurídico que aún no se ha logrado determinar con exactitud en la realidad, siendo

así el enfoque de la problemática que observa esta tesis resulta de mayor consideración, dadas las circunstancias previas.

Siendo el aspecto específico que se analiza aquel que se conoce como el daño moral que se desprende como consecuencia de las lesiones sufridas por violencia familiar, resulta un tanto más complicado de asumir, toda vez que fuera de este ámbito aún se considera un asunto de incompleta resolución; es por ello que de por sí ya se encontraría demostrada la necesidad de establecer parámetros que permitan no sólo su reconocimiento sino que conlleven a una cuantificación precisa rumbo a la reparación del daño.

El caso que se ha estudiado, sobre violencia familiar tiene una perspectiva especial la cual se desprende de la forma en que se ha consolidado, esto es en función a las reglas establecidas en una regla específica como lo es la Ley N° 30364, dicha construcción legislativa se ha planteado en base a una política pública que ciñe sus estrategias en la finalidad de erradicar este tipo de actos lesivos resaltado otra función específica como lo es la prevención, asunto un tanto más complicado en lo que se refiere a la efectividad preventiva que se puede observar del verdadero sentido del Derecho Penal que es la principal herramienta que ha tomado para configurar este tipo de intervención del Estado a manera de control.

Es en base a esta descripción e la existencia normativa que lucha contra la violencia familiar, que se inicia el sentido crítico que interesa a esta parte de la investigación, por lo mismo que resultaría necesaria la aplicación de ciertas medidas específicas que conlleven a una adecuada comprensión de la lesión y en consecuencia directa el verdadero efecto de protección como se podrá apreciar de la intervención resarcitoria del derecho.

Conforme se ha mencionado en la citada Ley N° 30364, se puede apreciar en su artículo 1° referido al objeto de la Ley, que en su segundo párrafo indica la creación de políticas que de manera integral sirvan para fortalecer la prevención, así como también la reparación del daño que se hubiere ocasionado a la víctima; siendo además que en el numeral 33 del mismo cuerpo legal se aprecia la conformación del “Sistema nacional para la prevención, sanción y erradicación de la violencia contra las mujeres y los integrantes del grupo familiar”, en cuyas finalidades también se puede apreciar la indicación respecto a la reparación.

De igual manera en lo que corresponde a la incorporación del Reglamento de la Ley de Violencia familiar que se aprobó mediante Decreto Supremo 009-2016, en su artículo 7° se refiere a la competencia que le corresponde a los juzgadores que atienden los casos de violencia familiar indicando en el apartado 7.3., que: “fija la sanción y reparación que corresponda”, entre lo que se comprende la determinación de la responsabilidad que trae como consecuencia el establecimiento de un monto indemnizatorio.

Como se puede apreciar la construcción de la regla que se ocupa de la estructura legislativa social y jurídica que lucha contra la violencia familiar, se refiere de manera bastante general o abstracta en lo que concierne a la reparación del daño causado a razón de la violencia familiar, aspecto que unido al problema previamente existente sobre la dificultad para la determinación de la cuantía que corresponde al perjuicio moral, trae como consecuencia una suerte de desprotección y hasta podría calificarse como ineficacia de la regla en este aspecto.

En base a ello y tomando los resultados que se han obtenido en función a la evaluación de la actividad jurisdiccional, se puede indicar que la forma en que se está determinando la cuantificación de la reparación civil no pinta muy buenas

características que permitan identificar una situación de eficacia, puesto que en principio por las cantidades que se aprecian como los montos de la reparación civil no tienen un estándar que permita decir que el criterio que se aplica es unificado; por lo mismo que resulta en ineficaz.

De otro lado las determinaciones o cuantificaciones de lo que se refiere a la reparación civil denotan un problema serio de ausencia de motivación, es decir no se aprecia en la construcción jurisdiccional de la decisión un sustento normativo ni fáctico que permita evidenciar las razones que orientan al juzgador a plantear las cifras apreciadas en la construcción de sus resoluciones respecto al monto que se supone está orientado a reparar el daño.

Es precisamente por ello que se puede reconocer la necesidad de que se deba incorporar pautas específicas en lo que corresponde a la determinación de la regla orientada al establecimiento de las cantidades monetarias reparatorias del daño y que esta justificación contemple de manera principal un sentido orientado al cumplimiento de aspectos morales como consecuencia más saltante de la violencia familiar, que desde luego no solo ataca a la víctima directa, sino que en caso de la existencia de más integrantes en el marco familiar estos serán también víctimas de las circunstancias cuyo ámbito moral también resultará afectado en lo que corresponde incluso en ocasiones hasta alterando el proyecto de vida.

Tal circunstancia se considera inalcanzable realmente con las cantidades que se verifican establecidas en las resoluciones que se han logrado establecer como los montos de la reparación civil, puesto que no se aprecia la razón exacta de la reparación y en consecuencia el problema de la ausencia de reparación del aspecto moral que se tendría que atender como consecuencia directa y más importante del que corresponde a las cuestiones físicas, puesto que se trata de las consecuencias

del sentido interno de la persona y que se relaciona de manera más directa con el ámbito de la dignidad del sujeto victimado, además de los efectos del mismo tipo sobre los otros miembros de la composición familiar.

TOMA DE POSTURA

Tal cual se ha mostrado de acuerdo al análisis de la realidad, se puede reconocer una suerte de ineficacia de la regulación que se ocupa de la lucha contra la violencia familiar respecto al asunto de la reparación del daño que se tiene como consecuencia de las acciones violentas que se producen en el seno familiar y que se entiende es el sentido de su protección jurídica; situación que se agrava con el hecho de que en el ámbito general respecto a la determinación de las cuantías que corresponden al aspecto moral, aún no se ha logrado solucionar; es por ello que atendiendo a un aspecto específico de este tipo de violencia, se puede verificar que existe la necesidad de regular ciertos parámetros con el fin de que en el ámbito de la violencia familiar se establezcan los criterios que optimicen el resarcimiento del aspecto más importante como efecto dañoso, que es lo moral.

5.2. RESULTADO DE VALIDACIÓN DE VARIABLES

De acuerdo a lo señalado en el inicio de este capítulo, la validación de las variables juega un papel preponderante para el establecimiento de la determinación que asumirá la tesis, así pues la concepción del carácter científico que debe tener la hipótesis final, se basa en la validez de cada una de las variables que se han generado bajo la relación causal; detalle que se debe conservar en la construcción de la nueva hipótesis conclusiva.

5.2.1. Respecto a la Variable independiente: Los criterios técnico jurídico para la determinación de la cuantía indemnizatoria.

Asumiendo la función que le corresponde a esta variable independiente en la relación causal, se debe orientar el sentido de su validación partiendo de la existencia de un problema previo a la observación que se hace en esta tesis, así pues, el sentido se dirige hacia el reconocimiento de la realidad sobre la determinación de la cuantía indemnizatoria de acuerdo al contexto normativo civil de forma general.

Es en función a ello que, si bien existen teorías doctrinarias con respecto a la responsabilidad civil que señala el modo y forma de resarcir la afectación generada a la parte agraviada, en realidad quienes están facultados por norma no toman en cuenta las teorías y más aún se ha descubierto que al momento de determinar el quantum indemnizatorio lo hacen al azahar sin ninguna justificación o motivación.

Lo anteriormente señalado se advierte como el resultado de la contemplación insuficiente por parte de la regla respecto a las determinaciones que hace la doctrina sobre la naturaleza jurídica de la reparación civil, esto es con la finalidad de alcanzar el resarcimiento de la víctima, para lo cual se presume debe existir una regla para establecer la correspondiente indemnización; consecuentemente nuestra postura es obligar al órgano competente para la determinación indemnizatoria, citar doctrinas, analizar el por qué su decisión, así también determinar debidamente motivada el monto resarcitorio caso por caso; por lo cual se puede establecer como validación de esta variable independiente, la siguiente construcción:

En la regulación normativa no existen parámetros puntuales que orienten el criterio técnico jurídico para la determinación de la cuantía indemnizatoria.

5.2.2. Respecto a la Variable dependiente: El resarcimiento del daño moral sufrido por la víctima de violencia familiar.

De acuerdo al aspecto señalado en la validación de la variable independiente que se hubo entendido como la causa del problema, corresponde ahora verificar la validez de la construcción que contiene la variable dependiente entendida como el efecto del problema que se estudia en esta investigación, que se ocupa de manera exclusiva del daño moral producido en el ámbito de la violencia familiar.

Como precedentemente se ha indicado la poca o ausencia valoración del daño moral en sentido estricto, mediante el desarrollo de la presente investigación se busca que se realice el análisis de todos los pormenores al momento de determinar el monto resarcitorio, de tal manera que la parte agraviada sienta dignidad con la ejemplar imposición de sanción accesoria (objeto civil). Lo que se busca es ir más allá de una simple determinación, tal es así, tenemos la posición de que la judicatura fija el monto resarcitorio con tan solo verificar el descanso médico facultativo otorgado por el profesional correspondiente sin mayor fundamento, acción que limita no solo la cuantificación del aspecto físico de la lesión, sino que restringe una adecuada contemplación de los perjuicios generados a nivel moral.

Tal cual se ha mostrado de acuerdo al análisis de la realidad, se puede reconocer una suerte de ineficacia de la regulación que se ocupa de la lucha contra la violencia familiar respecto al asunto de la reparación del daño que se tiene como consecuencia de las acciones violentas que se producen en el seno familiar y que se

entiende es el sentido de su protección jurídica; situación que se agrava con el hecho de que en el ámbito general respecto a la determinación de las cuantías que corresponden al aspecto moral, aún no se ha logrado solucionar; es por ello que atendiendo a un aspecto específico de este tipo de violencia, se puede verificar que existe la necesidad de regular ciertos parámetros con el fin de que en el ámbito de la violencia familiar se establezcan los criterios que optimicen el resarcimiento del aspecto más importante como efecto dañoso, que es lo moral; en ese sentido se puede reconocer la validación de la variable mediante la siguiente afirmación:

El resarcimiento del daño moral sufrido por la víctima de violencia familiar es ineficaz por la ausencia de regulación específica que oriente la motivación y el criterio técnico del juzgador, dejando al desamparo no sólo la víctima directa sino también a los miembros de la familia.

5.3. CONTRASTACIÓN DE HIPOTESIS

Conforme se ha indicado, esta es la fase final de la estructura de la contrastación, en la cual se acumulan las validaciones con el fin de crear una nueva determinación que bajo el carácter científico que le otorga el análisis teórico y de observación de la realidad durante el proceso de investigación, se puede reconocer como la postura final de la investigación y se construye de la siguiente manera:

Hipótesis conclusiva:

En la regulación normativa no existen parámetros puntuales que orienten el criterio técnico jurídico para la determinación de la cuantía indemnizatoria; por lo tanto, el resarcimiento del daño moral sufrido por la

víctima de violencia familiar es ineficaz por la ausencia de regulación específica que oriente la motivación y el criterio técnico del juzgador, dejando al desamparo no sólo la víctima directa sino también a los miembros de la familia.

CONTRASTACIÓN DE HIPOTESIS	
HIPOTESIS INICIAL	HIPOTESIS CONCLUSIVA
Si, se verifica que los criterios técnico-jurídicos para la determinación de la cuantía indemnizatoria no son los adecuados a nivel jurisdiccional; entonces, se requerirá la implementación de parámetros jurídicos que los direccionen a fin de garantizar la efectividad del resarcimiento del daño moral sufrido por la víctima de violencia familiar	En la regulación normativa no existen parámetros puntuales que orienten el criterio técnico jurídico para la determinación de la cuantía indemnizatoria; por lo tanto, el resarcimiento del daño moral sufrido por la víctima de violencia familiar es ineficaz por la ausencia de regulación específica que oriente la motivación y el criterio técnico del juzgador, dejando al desamparo no sólo la víctima directa sino también a los miembros de la familia.

Realizada la construcción de la hipótesis conclusiva se puede reconocer la similitud con la respuesta inicial que se dio al problema de esta investigación, lo

cual permite evidenciar una contrastación positiva, dado que el carácter científico que orienta la construcción de la última hipótesis se comporta como la prueba de la inicial; esto es que, se establece con claridad el hecho de que la situación normativa que se experimenta en el Perú sobre la determinación de las cuantías indemnizatorias ha sido heredada en la regulación de la lucha contra la violencia familiar.

Así pues, el sentido de esta nueva hipótesis permite reconocer que existe un abandono producido por la ausencia de parámetros específicos que orienten el criterio técnico jurídico del magistrado responsable de establecer el monto que se entiende reparará el daño causado por la violencia ejercida en contra de la mujer, lo cual debiera ampliarse incluso hasta la comprensión de los efectos de tipo moral que se ocasionan al resto de los integrantes de la familia que percibe de manera directa la situación violenta.

CONCLUSIONES

PRIMERA:

Fluye del desarrollo del primer objetivo que, si bien existen teorías doctrinarias con respecto a la responsabilidad civil que señala el modo y forma de resarcir la afectación generada a la parte agraviada, en realidad quienes están facultados por norma no toman en cuenta las teorías y más aún se ha descubierto que al momento de determinar el quantum indemnizatorio lo hacen al azar sin ninguna justificación o motivación.

Lo anteriormente señalado se advierte como el resultado de la contemplación insuficiente por parte de la regla respecto a las determinaciones que hace la doctrina sobre la naturaleza jurídica de la reparación civil, esto es con la finalidad de alcanzar el resarcimiento de la víctima, para lo cual se presume debe existir una regla para establecer la correspondiente indemnización; consecuentemente nuestra postura es obligar al órgano competente para la determinación indemnizatoria, citar doctrinas, analizar el por qué su decisión, así también determinar debidamente motivada el monto resarcitorio caso por caso.

SEGUNDA

Como precedentemente se ha indicado la poca o ausencia valoración del daño moral en sentido estricto, mediante el desarrollo de la presente investigación se busca que se realice el análisis de todos los pormenores al momento de determinar el monto resarcitorio, de tal manera que la parte agraviada sienta dignidad con la ejemplar imposición de sanción accesorio (objeto civil). Lo que se busca es ir más allá de una simple determinación, tal es así, tenemos la posición de que la judicatura fija el

monto resarcitorio con tan solo verificar el descanso médico facultativo otorgado por el profesional correspondiente sin mayor fundamento, acción que limita no solo la cuantificación del aspecto físico de la lesión, sino que restringe una adecuada contemplación de los perjuicios generados a nivel moral.

TERCERA:

Tal cual se ha mostrado de acuerdo al análisis de la realidad, se puede reconocer una suerte de ineficacia de la regulación que se ocupa de la lucha contra la violencia familiar respecto al asunto de la reparación del daño que se tiene como consecuencia de las acciones violentas que se producen en el seno familiar y que se entiende es el sentido de su protección jurídica; situación jurídica que se agrava con el hecho de que en el ámbito general respecto a la determinación de las cuantías que corresponden al aspecto moral aún no se ha logrado solucionar; es por ello que atendiendo a un aspecto específico de este tipo de violencia, se puede verificar que existe la necesidad de regular ciertos parámetros con el fin de que en el ámbito de la violencia familiar se establezcan los criterios que optimicen el resarcimiento del aspecto más importante como efecto dañoso, que es lo moral.

RECOMENDACIONES

PRIMERA

Se recomienda, en función al análisis de la regla contenida en la Ley N° 30364, que se deba incorporar la especificación de reparar el daño causado por la violencia familiar orientado al resarcimiento del perjuicio moral, para lo cual se habrá de incorporar en su artículo 48°, que la reparación del daño se hará bajo el criterio de solventar la afectación moral de este tipo de acción violenta; del mismo que en esta regla que tiene el carácter general, deberá consolidarse en su reglamento aprobado por el Decreto Supremo 009-2016, para que en el numeral 3 del artículo 7° deba ampliarse la determinación de esta reparación del daño para que se considere como obligatoria la indemnización por daño moral.

SEGUNDA

Se sugiere plantear un control respecto a la determinación de la reparación ordenada en las resoluciones judiciales, a fin de que se incorpore la debida motivación normativa y de criterio técnico jurídico que orienta a su establecimiento, para lo cual se habrán de contemplar criterios que obedezcan al daño del proyecto de vida y se establezca como cuantificación un porcentaje ceñido al resultado médico legal relacionado directamente con las URP establecidas para el proceso, así se logrará una determinación exacta y equitativa en todos los casos en función al daño ocasionado.

TERCERO

Se recomienda que la medida propuesta para el establecimiento de la cuantía de manera puntual en razón de la medida URP, debe también incorporar un límite

para su establecimiento que sea semejante al 60% de los ingresos del agresor y de no contar con un sueldo fijo, que se contabilice en función al sueldo mínimo vital, a fin de evitar la vulneración del derecho a la supervivencia de quien deba cumplir con la obligación de resarcir.

Bibliografía

- Alessandri Rodriguez, A. (1943). *De la responsabilidad extracontractual en el derecho civil chileno*. Chile: Imprenta Universitaria.
- Alpa, G. (2016). *La Responsabilidad Civil. Parte General*. Trujillo: Legales Ediciones E.I.R.L.
- Coaguila, S., Carlos, De Trazenies Granda, F., Pantaleón, F., & Lorenzetti, R. L. (2015). *Daño Extrapatrimonial; Daño moral ; Daño a la persona*. Lima: Gráfica Casda Delgado E.I.R.L. Recuperado el 20 de Enero de 2019
- DE TRAZEGNIES GRANDA, F. (2001). *La responsabilidad extracontractual*. Lima: Fondo Editorial de la PUCP.
- Díez Picazo, L. (1999). *Derecho de daños*. España: Consejo Editorial.
- Espinoza Espinoza, J. (2011). *Derecho de la Responsabilidad Civil* (Sexta ed.). Lima: Rodhas. Recuperado el 24 de mayo de 2017
- Fernández Cruz, G. (2009). *La responsabilidad civil de gestor de bases de datos en la informática jurídica*. Lima: ARA Editores.
- Fernández Cruz, G. (2015). Tutela y Remedios: La Indemnización entre la Tutela Resarcitoria y el Enriquecimiento sin causa. En Instituto Peruano de Derecho Civil, *Libro de Ponencias del Xº Congreso Nacional de Derecho Civil* (1 ed., págs. 105 -125). Lima, Perú: Grandes Gráficos S.A.C. Recuperado el 18 de febrero de 2018

- Fernández Sessarego, C. (1996). Daño al proyecto de vida. *Revista de Derecho PUCP*(50).
- Franzoni, M. (2009). *La evolución de la responsabilidad a partir del análisis de sus funciones*. Lima: ARA Editores.
- Hilario León, L. (2017). *La Responsabilidad Civil*. Lima: Pacífico Editores.
- Linares Avilez, D. (2012). Buscándole cinco patas al gato. El laberinto de la cuantificación del daño moral con una mirada desde la óptica procesal. *Derecho y Sociedad*(38), 76- 87. Obtenido de <http://revistas.pucp.edu.pe/index.php/derechoysociedad/article/download/13105/13716/0>
- Marín, F. M. (1984). Latín tardío y romance temprano. *Revista de Filosofía española*, 129-145. Obtenido de https://es.qwe.wiki/wiki/Late_Latin
- Moisá, B. (2009). El Enigma del Artículo 1113. En Luis Moisset de Espanés, *Homenaje a los Congresos de Derecho Civil (1927-1937-1961-1969)* (Vol. III, págs. 1547-1568). Córdoba, Argentina: Academia Nacional de Derecho y Ciencias Sociales de Córdoba. Recuperado el 27 de febrero de 2018, de <http://www.acaderc.org.ar/biblioteca/biblioteca-virtual>
- Ortiz Samayoa, M. (2013). *La Reparación como Tercera Vía*. Salamanca: Universidad de Salamanca. Recuperado el 15 de febrero de 2018, de <https://gredos.usal.es/jspui/handle/10366/124195>
- Ossorio, M. (2012). *Diccionario de Ciencias Jurídicas, Políticas y Sociales* (26 ed.). Buenos Aires, Argentina: Heliasta. Recuperado el 21 de diciembre de 2017

- Osterling Parodi, F. (2015). Indemnización por Daño Moral. En Biblioteca de Responsabilidad Civil, *Daño Extrapatrimonial; Daño Moral; Daño a la Persona* (Julio 2015 ed., págs. 373-392). Lima, Perú: Jurivec E.I.R.L. Recuperado el 15 de marzo de 2018
- Osterling Parodi, F., & Castillo Freyre, M. (2003). *Tratado de las obligaciones*. Lima: Pontificia Universidad Católica del Perú.
- Otzen, T., & Manterola, C. (2017). Técnicas de muestreo sobre la población a estudio. *Int. J. Morphol.*, 227-232. Obtenido de <https://scielo.conicyt.cl/pdf/ijmorphol/v35n1/art37.pdf>
- Real Academia de la Lengua Española. RAE. (2018). *Real Academia Española*. Obtenido de Diccionario de la Lengua Española. Edición Tricentenario: <https://dle.rae.es/?id=80fotNV|80hOfyd>
- Rueda, N. (2018). La violencia intrafamiliar como fuente de daño resarcible en Colombia. *Revista de la Facultad de Derecho y Ciencia Política. UPB*, 193-217. Obtenido de <http://www.scielo.org.co/pdf/rfdcp/v48n128/0120-3886-rfdcp-48-128-193.pdf>
- Torres Vásquez, A. (2008). *Diccionario de Jurisprudencia Civil*. Lima: Grijley E.I.R.L.
- Vidal Ramírez, F. (2001). La responsabilidad civil. *Derecho PUCP*, 389-399. Obtenido de <http://revistas.pucp.edu.pe/index.php/derechopucp/article/download/6527/6607>
- Walpole, R., & Myers, R. (1966). *Probabilidad y estadística* (Cuarta ed.). México: McGraw_Hill.

ANEXOS

1. Cuestionario de encuesta aplicada a 50 operadores jurídicos.



UNIVERSIDAD NACIONAL PEDRO RUIZ GALLO
FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLITICAS



TESIS

**“Los criterios para la cuantía indemnizatoria y la garantía del
resarcimiento del daño moral sufrido por la víctima de violencia familiar”**

CUESTIONARIO DE ENCUESTA

Es grato dirigirnos a vuestra persona, con la intención de saludarlo y a la vez requerir de su valioso tiempo para la absolución de los cuestionamientos que se le presentan a continuación, cuyos resultados se tomaran como un aporte importante para la investigación académica que realizamos.

**I. Variable independiente: Los criterios técnicos jurídicos para la
determinación de la cuantía indemnizatoria.**

1. La determinación de la cuantía indemnizatoria dependerá de la asunción de los criterios técnicos jurídicos que desarrollan los juzgadores en el proceso.
 - a. De acuerdo
 - b. En desacuerdo
 - c. No opina.

2. Los criterios técnicos jurídicos asumidos por los juzgadores al momento de determinar la cuantía indemnizatoria no son orientados por un parámetro específico, en tanto que esto no existe en la regulación civil o penal.
 - a. De acuerdo
 - b. En desacuerdo
 - c. No opina.

3. La correcta determinación de la cuantía indemnizatoria sólo podrá provocarse en tanto se establezcan parámetros específicos para el establecimiento de los montos que cubren el resarcimiento del daño producido.
 - a. De acuerdo
 - b. En desacuerdo
 - c. No opina.

II. Variable dependiente: El resarcimiento del daño moral sufrido por la víctima de violencia familiar.

4. El reconocimiento del daño moral para provocar acciones de resarcimiento impuestas se evalúa en función al perjuicio personal,

respecto a los derechos que le corresponde a quien se afecta por la acción de un tercero.

- a. De acuerdo
- b. En desacuerdo
- c. No opina.

5. En la incorporación del resarcimiento para los procesos de violencia familiar, se aprecia un criterio técnico jurídico inadecuado, toda vez que no se contempla en el establecimiento de la cuantía, el criterio del daño moral.

- a. De acuerdo
- b. En desacuerdo
- c. No opina.

6. Para generar una correcta determinación de la cuantía indemnizatoria en los procesos de violencia familiar, deberá establecerse un parámetro específico que oriente el criterio técnico jurídico para el reconocimiento del daño moral hacia el resarcimiento.

- a. De acuerdo
- b. En desacuerdo
- c. No opina.