

UNIVERSIDAD NACIONAL MAYOR DE SAN MARCOS

FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIA POLÍTICA

UNIDAD DE POSGRADO

**Deberes de protección y personas con discapacidad:
estudio sobre la justificación de la teoría del contacto
social a través del principio de igualdad**

TESIS

Para optar el Grado Académico de Magíster en Derecho con
mención en Derecho Civil y Comercial

AUTOR

Luis Alejandro LUJÁN SANDOVAL

Lima – Perú

2017

RESUMEN

El presente trabajo trata de demostrar que el contacto social puede justificar la instauración de una relación de tipo obligatoria cuando en ella intervenga una persona con discapacidad. En ese sentido, se parte por afirmar que el contenido de la obligación no sólo comprende el interés a la prestación (*Leistungsinsteresse*), sino también del interés a la protección (*Schutzinteresse*). Este último componente encuentra su fundamento en la confianza, el cual es un valor fundante de nuestro ordenamiento jurídico, el mismo que haya correlato normativo en la cláusula normativa general de buena fe. En tal sentido, lo que permite a la confianza generar una relación obligatoria son las cualidades de las personas que intervienen en ella y el contexto en donde se desarrolla, estos aspectos sólo pueden ser considerados a partir de un pensamiento teleológico orientado por otros dos principios como son el de justicia e igualdad. Así, el juzgador valora y redescubre el establecimiento de especiales relaciones de confianza en la sociedad en función del caso en concreto. En este último extremo, el trato isonómico del material fáctico es esencial, pues al examinar las cualidades de una persona con discapacidad se tiene que el nivel de exposición de su esfera privada es mayor al satisfacer sus necesidades en comparación con las personas sin discapacidades. Por lo tanto, siendo las personas con discapacidad un grupo socialmente vulnerable es mucho más proclive la instauración de relaciones intensificadas de confianza frente a ellas. Esto último generaría que ante la eventualidad de daños este grupo de personas pueda perseguir judicialmente su resarcimiento a través del estatuto de la inexecución de obligaciones en lugar del aquiliano, lo que permitiría reafirmar el sentido de justicia, pues el segundo régimen es mucho más gravoso en el sistema romano germánico.

PALABRAS CLAVE:

Contacto social / Personas con Discapacidad / Igualdad / Confianza / Buena fe / Deber de protección / Obligación / Responsabilidad

ABSTRACT

This work attempts to demonstrate that the social contact can justify the establishment of an obligation when it involves a person with disability. In this sense, it is stated that the content of the obligation not only includes the performance interest (*Leistungsinteresse*), but also the protection interest (*Schutzinteresse*). The latter component is based on trust, which is a founding value of our legal system, which has a normative correlation with the general clause of good faith. In this respect, what allows trust to generate an obligation are the qualities of the people involved in it and the context in which it develops, these aspects only can be considered from a teleological thinking guided by two other principles such as the justice and equality. Thus, the judge values and rediscovers the establishment of special relationships based on trust in the society depending on the actual case. In this latter aspect, the isonomic treatment of factual material is essential, because when examining the qualities of persons with disabilities, the level of exposure of their private sphere is more intense for meeting their needs in comparison with non-disabled persons. Therefore, since persons with disabilities are a socially vulnerable group, it is much more likely to establish intensified relationships based on trust regarding to them. This last one would generate, that, in case of damages, persons with disabilities can prosecute their compensations through the contractual liability instead of the non-contractual liability, because in roman-germanic tradition the second is much more burdensome, which would reaffirm the sense of justice.

KEY WORDS:

Social contact/ Persons with disabilities/ Equality/ Trust/ Good faith/ Duty of care/ Obligation/ Liability