



**FACULTAD DE DERECHO
ESCUELA PROFESIONAL DE DERECHO**

**“ANÁLISIS DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL DEL
NOTARIO”**

TESIS PARA OBTENER EL TÍTULO PROFESIONAL DE ABOGADO

**AUTOR:
URBIZAGÁSTEGUI PUPUCHE, MILAGROS YACKELINE**

**Asesor temático:
Henry Marcos Alonzo Chávez**

**Asesor metodológico:
Remigio Aparicio Rojas Espinoza**

LIMA – PERU

2013

DEDICATORIA

A Dios por iluminar y acompañar mi camino, a mis padres por el apoyo incondicional, a mis abuelos por su ejemplo de una vida con valores, a mis maestros por sus enseñanzas impartidas durante las clases, puesto que todo ello en conjunto ha permitido que pueda concluir satisfactoriamente la carrera de Derecho a la que tanto amo.

AGRADECIMIENTO

En el presente trabajo quiero expresar mi agradecimiento por su invaluable colaboración en el desarrollo de la misma, a mis asesores de tesis el Dr. Remigio Aparicio Rojas Espinoza y el Dr. Henry Marcos Alonzo Chavez.

A su vez agradezco al Dr. Juan Carlos Romero maestro de esta casa de estudios que mediante su contribución con el desarrollo de la entrevista a profundidad ha aportado ideas importantes para el desarrollo de la presente investigación.

También agradezco al Notario de Lima Dr. Manuel Román por su apoyo en la entrevista a profundidad, ya que eso me permitió conocer más de la función *notarial* y la *opinión de un Notario sobre el tema*.

PRESENTACION

Tengo el honor de dirigirme a ustedes Señores Miembros del Jurado de Grados y Títulos de la Universidad Cesar Vallejo, de la Facultad de Derecho, a fin de presentarle este trabajo de investigación cuyo título es “**Análisis de la Responsabilidad Civil del Notario**”, a efectos de obtener el Título Profesional de Abogado, la misma que es una muestra del enorme esfuerzo y dedicación hasta, que estoy segura será un aporte importante para nuestro sistema jurídico.

La presente tesis se ha desarrollado en cuatro partes importantes, las cuales son: 1) El problema de investigación en donde se encuentran el planteamiento del problema (descripción del tema), la formulación del problema y los objetivos de la investigación, 2) El marco teórico en donde se realiza una descripción y análisis de las cuestiones doctrinarias involucradas al problema propuesto, 3) El Marco metodológico el cual contiene las hipótesis, las variables, el tipo y diseño de la presente investigación, y finalmente 4) La Interpretación y Resultados en el cual para su desarrollo se utiliza las técnicas de análisis de los instrumentos de recolección de datos de campo, análisis de fuente documental, análisis de marco normativo, análisis de derecho comparado, análisis de jurisprudencia para obtener la conclusión y sugerencias de la presente investigación.

La presente investigación contribuirá al mejor entendimiento de la responsabilidad civil del Notario, a la mejor interpretación y aplicación de sus normas y a la efectiva protección de los usuarios notariales y de la sociedad en general, para lo cual será necesario implementar algunas medidas legislativas.

INDICE GENERAL

<i>DEDICATORIA</i>	II
<i>AGRADECIMIENTO</i>	III
<i>PRESENTACION</i>	IV
<i>INDICE GENERAL</i>	V
<i>INDICE DE TABLAS Y GRÁFICOS</i>	VIII
<i>RESUMEN</i>	IX
<i>ABSTRACT</i>	X
CAPITULO I: EL PROBLEMA DE INVESTIGACIÓN	1
1. INTRODUCCIÓN	2
1.1. EL PROBLEMA DE INVESTIGACION	4
1.1.1 Planteamiento del problema	4
1.1.2 Formulación del Problema	4
1.1.3 Justificación	5
1.1.4 Delimitación	5
1.1.5 Objetivos	6
CAPITULO II: MARCO TEÓRICO	7
2. MARCO TEÓRICO	8
2.1. Antecedentes de la investigación	8
2.2. Bases Teóricas – doctrinarias	14
2.2.1 SUBCAPÍTULO 1: El Notariado	14
2.2.1.1 El notario	14
2.2.1.2 Función Notarial	15
2.2.1.3 Características de la función notarial	15
2.2.1.4 Sistemas notariales	16
2.2.1.5 ¿El notario es funcionario público?	17
2.2.1.6 ¿El notario en el desempeño de sus funciones cumple obligaciones de medios o de resultados?	18
2.2.2 SUBCAPÍTULO 2: La Responsabilidad Civil	21
2.2.2.1 Concepto	21
2.2.2.2 Responsabilidad Civil Contractual y Extracontractual	21
2.2.2.3 Elementos	23
2.2.2.4 Ilícitud o Antijuridicidad	23
2.2.2.5 Factores de Atribución	24

2.2.2.6	Factor de atribución subjetivo:.....	26
2.2.2.7	Culpa	27
2.2.2.8	Dolo	29
2.2.2.9	<i>Factor de Atribución objetivo</i>	30
2.2.2.10	Riesgo Creado	30
2.2.2.11	Nexo Causal o Relación de Causalidad	31
2.2.2.12	Fractura del Nexo Causal y la Concausa	33
2.2.2.13	El Daño.....	35
2.2.2.14	Fines de la responsabilidad civil.....	41
2.2.2.15	El Sistema de responsabilidad civil y la remoción de los costes	42
2.2.2.16	La remoción del coste primario: el método de la prevención general	42
2.2.2.17	La remoción del coste primario: la prevención específica.	43
2.2.2.18	La remoción del coste secundario: el método de fraccionamiento de los daños y de la buena bolsa.....	44
2.2.2.19	El sistema de responsabilidad por culpa y la remoción de los costes.....	51
2.2.2.20	El sistema de responsabilidad por culpa y la prevención general.	53
2.2.2.21	El sistema de responsabilidad por culpa y la prevención específica.....	54
2.2.2.22	<i>El sistema de responsabilidad por culpa y la remoción del coste secundario.</i> ..	54
2.2.2.23	Los costes de administrar el sistema de responsabilidad por culpa	55
2.2.2.24	Conclusiones	56
2.2.4	SUBCAPÍTULO 4: Responsabilidad Civil Notarial	58
2.2.4.1	Responsabilidad Civil del Notario	58
2.2.4.2	Teorías de la naturaleza de la Responsabilidad civil del notario	59
2.2.4.3	Elementos de la responsabilidad civil notarial	60
2.2.4.4	Daños Notariales.....	62
2.2.4.5	¿El notario tiene responsabilidad por los actos de sus empleados?	63
2.2.4.6	Necesidad de establecer criterios para determinar la reparación	66
2.2.4.7	Seguro obligatorio de responsabilidad civil notarial.....	68
2.2.4.8	Fondo Obligatorio de Garantía	71
2.2.5	SUBCAPÍTULO 5: Derecho Comparado	74
2.2.5.1	España	74
2.2.5.2	Francia	76
2.2.5.3	Italia.....	78
2.2.5.4	Costa Rica	79

2.3. Marco Conceptual	82
CAPITULO III: MARCO METODOLOGICO	83
3. MARCO METODOLOGICO	84
3.1 Hipótesis	84
3.2 Variables	84
3.2.1 Definición operacional	85
3.2.2 Indicadores	86
3.3 Metodología	86
3.3.1 Paradigma.....	86
3.3.2 Tipo de Estudio	86
3.3.3 Diseño.....	88
3.4 Población, Muestra y Muestreo	89
3.5 Métodos de Investigación.	89
3.6 Técnicas e Instrumentos de Recolección de Datos	90
3.7 Métodos de Análisis de Datos.....	91
CAPITULO IV: INTERPRETACION Y RESULTADOS	93
4. INTERPRETACIÓN Y RESULTADOS	94
4.1 ANALISIS DE FUENTE DOCUMENTAL.....	94
4.2 ENTREVISTA DE PROFUNDIDAD	102
4.3 ENCUESTAS.....	111
4.4 MARCO NORMATIVO	124
4.5 CUADRO DE ANALISIS DE DERECHO COMPARADA	136
4.6 CUADRO DE ANALISIS DE JURISPRUDENCIA.....	162
4.7 VALIDACIÓN DE LAS HIPÓTESIS	173
5. Discusión	180
6. Conclusiones	181
7. Sugerencias	187
8. Referencias bibliográficas	195
9. Anexos.....	197

INDICE DE TABLAS Y GRÁFICOS

Resultados de Encuestas

Gráfico N° 1: ¿Está de acuerdo en que si el notario actúa culposa o dolosamente le genera daños incurre en responsabilidad civil?	113
Gráfico N° 2: ¿Está de acuerdo con el contenido del artículo 145 (El notario es responsable, civil y penalmente, de los daños y perjuicios que, por dolo o culpa, ocasione a las partes o terceros en el ejercicio de la función) sobre responsabilidad civil notarial?	114
Gráfico N° 3: ¿Está de acuerdo con el procedimiento a seguir para demandar por responsabilidad civil notarial?	115
Gráfico N° 4: ¿Está de acuerdo en que en el Perú como en Costa Rica debería haber la posibilidad de demandar por responsabilidad civil notarial (como pretensión accesoria) dentro de un proceso disciplinario?	116
Gráfico N° 5: ¿Está de acuerdo en que determinar la naturaleza de la responsabilidad civil notarial contribuiría a un mejor juzgamiento de la misma?	117
Gráfico N° 6: ¿Está de acuerdo en que la naturaleza de la responsabilidad civil del notario es contractual?	118
Gráfico N° 7: ¿Está de acuerdo en que la jurisprudencia suple los defectos o vacíos de la legislación sobre la responsabilidad civil notarial?	119
Gráfico N° 8: ¿Está de acuerdo en que la tendencia jurisprudencial sobre responsabilidad civil del notario va hacia una responsabilidad civil que da igual importancia al aspecto objetivo que al subjetivo?	120
Gráfico N° 9: ¿Está de acuerdo en que en un proceso por responsabilidad civil notarial el dañado obtiene adecuado resarcimiento por los daños sufridos?	121
Gráfico N° 10: ¿Está de acuerdo en que para garantizar el resarcimiento por daños sufridos sería mejor que los notarios cuenten con un seguro obligatorio de responsabilidad civil o fondo que cubra tales gastos?	122

Resultados de Entrevistas

Tabla 1: Entrevistas	105
-----------------------------------	------------

Matriz de Consistencia

Tabla 2: Matriz de Consistencia	197
--	------------

RESUMEN

En la presente investigación el tema desarrollado gira en torno a la actividad Notarial, específicamente a la responsabilidad civil en la que incurren los Notarios cuando en el ejercicio de sus funciones dan fe de actos jurídicos, comprueban hechos y tramitan los asuntos no contenciosos previstos en las leyes de la materia. Para su desarrollo he delimitación el tema de investigación a cuatro problemas, teniendo como problema general si ¿La responsabilidad civil del Notario está adecuadamente regulada? a nivel de todo nuestro sistema jurídico.

Ello ha sido trabajado con herramientas metodológicas de investigación confiables, contiene las hipótesis, los objetivos y la operacionalización de las variables que son objeto de estudio del presente trabajo, así como el tipo, nivel y diseño de investigación que se han aplicado, además de los indicadores, las técnicas e instrumentos de recolección de datos.

En ese sentido, la presente investigación tiene como finalidad implementar mecanismos de protección para la sociedad frente al daño por responsabilidad civil notarial e implementar mecanismos a fin de garantizar el pago de la indemnización de tales daños de la manera más efectiva y adecuada.

Palabras claves: Responsabilidad civil, Notario, Análisis económico del derecho, Seguro de responsabilidad civil y Fondo de garantía.

ABSTRACT

In the present investigation developed theme revolves around the Notarial activity, specifically the civil responsibility which incur notaries when in the exercise of its functions bear witness to legal acts, checked facts and processed non-litigation matters provided for in the laws of matter. For their development have delimiting the research topic to four problems, with the general problem if the civil responsibility of the notary is properly regulated? at the level of our entire legal system.

This has been worked with reliable research methodological tools, contains the hypothesis, objectives, and the operationalization of variables that are the subject of study of this work, as well as the type, level and research design that have been applied, in addition to the indicators, techniques and data collection instruments.

In that sense, this research is intended to implement mechanisms of protection for society against damage by notarial liability and implement mechanisms to guarantee the payment of compensation for such damages in the most effective and appropriate way.

Key words: civil liability, notary, economic analysis of law, liability insurance and the guarantee fund.