

JORGE LÓPEZ BOLADO

Profesor de Derecho Penal en la Facultad de Derecho y Ciencias Sociales de la Universidad de Buenos Aires; profesor de Derecho Penal en la Facultad de Ciencias Jurídicas de la Universidad del Salvador; miembro de honor de los Ateneos de Toxicología y de Medicina Legal en la Facultad de Medicina de la Universidad de Buenos Aires y en la Sociedad de Medicina Legal y Toxicología de la República Argentina; presidente del Centro de Estudios e Investigaciones Políticas, Económicas y Sociales; vicepresidente 1º del Centro de Estudios Penales.

LOS MÉDICOS Y EL CÓDIGO PENAL

RESPONSABILIDAD PENAL. LESIONES QUIRÚRGICAS Y TERAPÉUTICAS. EUTANASIA Y EUGENESIA. ABORTOS. CAMBIO DE SEXO. TRASPLANTE DE ÓRGANOS. INSEMINACIÓN Y FECUNDACIÓN ARTIFICIAL. USO DE DROGAS PROHIBIDAS. CERTIFICADOS FALSOS. EJERCICIO ILEGAL DE LA MEDICINA. ABUSO DESHONESTO. SECRETO PROFESIONAL. INIMPUTABILIDAD. LEGITIMIDAD DEL ACTO MÉDICO. SALUD Y ENFERMEDAD MENTAL. TRATAMIENTO DEL TOXICÓMANO. BIOTECNOLOGÍA Y MANIPULACIÓN DE LA VIDA HUMANA.

Segunda edición aumentada y actualizada



BUENOS AIRES
1987

ÍNDICE

PRÓLOGO A LA SEGUNDA EDICIÓN	7
PRÓLOGO A LA PRIMERA EDICIÓN	9
PRINCIPALES ABREVIATURAS	25

CAPÍTULO I

LA RESPONSABILIDAD PENAL. LA LEY DEL EJERCICIO PROFESIONAL. IATROGENIA.

1. La responsabilidad penal del médico	27
2. Aspectos deontológicos y legales	31
3. Iatrogenia	34

CAPÍTULO II

SANCIONES ADMINISTRATIVAS. PENAS. LA INHABILITACIÓN. SU QUEBRANTAMIENTO.

1. Sanciones administrativas	37
2. Las penas	43
3. La inhabilitación	44
4. La rehabilitación	48
5. El quebrantamiento de la inhabilitación	49

CAPÍTULO III

EL JUEZ Y EL PERITO: APRECIACIÓN
DE LA INIMPUTABILIDAD

El juez y el perito: apreciación de la inimputabilidad	51
--	----

CAPÍTULO IV

CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN. EL ESTADO DE NECESIDAD.
EL EJERCICIO DE UN DERECHO O CUMPLIMIENTO
DE UN DEBER. EL CONSENTIMIENTO. REGULACIÓN DE
LA NECESIDAD MÉDICA.

1. Las causas de justificación	57
2. El estado de necesidad	61
3. El ejercicio de un derecho o cumplimiento de un deber ..	61
4. Criterios	62
5. El consentimiento	64
6. Regulación de la necesidad médica	75

CAPÍTULO V

LESIONES QUIRÚRGICAS O TERAPÉUTICAS

Lesiones quirúrgicas o terapéuticas	83
---	----

CAPÍTULO VI

HOMICIDIOS Y LESIONES CULPOSAS. LA IMPRUDENCIA.
LA NEGLIGENCIA Y LA IMPERICIA.

1. La culpa. Fundamento de la responsabilidad	91
2. Las conductas culposas	93
3. El vínculo causal	96

CAPÍTULO VII

ALGUNAS OMISIONES PUNIBLES: LA DE VACUNAR Y LA
DE ACEPTAR TRANSFUSIONES DE SANGRE.

1. Omisión de vacunar	99
2. Omisiones o negativas a las transfusiones de sangre	101

CAPÍTULO VIII

HOMICIDIO Y LESIONES DOLOSAS. EUTANASIA
Y EUGENESIA.

1. Las conductas dolosas	105
2. Las formas dolosas	108
a) Dolo directo	108
b) Dolo indirecto	108
c) Dolo eventual	108
3. Eutanasia	108
a) Ayudar a morir sin abreviar la duración de la vida ...	109
b) Aliviar abreviando la duración de la vida	109
c) La verdadera eutanasia	110
d) La no intervención del médico	111
e) Ayuda al suicidio	111
4. Eugenesia	112

CAPÍTULO IX

ABORTOS PUNIBLES E IMPUNES. ARGUMENTOS EN PRO
Y EN CONTRA DE LA INCRIMINACIÓN

1. Generalidades. Bien jurídico protegido	115
2. Razones para la incriminación y argumentos en pro de la desincriminación	118
3. El aborto delito en nuestra legislación	120
4. Agravación del delito en razón de la profesión	125
5. Aborto impune practicado por profesionales	127
6. ¿Un caso de aborto culposo, preterintencional o doloso? ..	129
7. El aborto de la mujer	130

CAPÍTULO X

ABANDONO DE PERSONA Y OMISIÓN DE AUXILIO

- | | |
|------------------------------|-----|
| 1. Abandono de persona | 133 |
| 2. Omisión de auxilio | 138 |

CAPÍTULO XI

HOMOSEXUALISMO Y CAMBIO DE SEXO:
EL CONSENTIMIENTO, LA NECESIDAD Y EL EJERCICIO
DEL DERECHO.

- | | |
|--|-----|
| 1. Introducción | 141 |
| 2. Problemas jurídicos | 143 |
| 3. Aspectos penales | 145 |
| 4. El consentimiento | 145 |
| 5. La jurisprudencia | 150 |
| 6. El estado de necesidad y el ejercicio del derecho | 153 |
| 7. La necesidad médica | 157 |

CAPÍTULO XII

TRASPLANTE DE ÓRGANOS Y DE
MATERIAL ANATÓMICO

- | | |
|--|-----|
| 1. Antecedentes | 161 |
| 2. Alcances | 163 |
| 3. Profesionales autorizados | 164 |
| 4. Órganos y material comprendidos | 165 |
| 5. Consentimiento | 165 |
| 6. Momento de la muerte | 168 |
| 7. Prohibiciones | 170 |
| 8. Aspectos penales | 170 |
| 9. Sanciones administrativas | 171 |
| 10. De los procedimientos | 172 |
| 11. Conclusiones | 173 |

CAPÍTULO XIII

INSEMINACIÓN Y FECUNDACIÓN ARTIFICIAL

- | | |
|---|-----|
| Inseminación y fecundación artificial | 175 |
|---|-----|

CAPÍTULO XIV

CERTIFICADOS MÉDICOS FALSOS

- | | |
|-----------------------------------|-----|
| Certificados médicos falsos | 181 |
|-----------------------------------|-----|

CAPÍTULO XV

PRIVACIÓN ILEGÍTIMA DE LA LIBERTAD

- | | |
|--|-----|
| 1. La participación del médico | 185 |
| 2. La privación de libertad. Casos | 187 |

CAPÍTULO XVI

SUPRESIÓN Y SUPOSICIÓN DEL ESTADO CIVIL

- | | |
|---|-----|
| Supresión y suposición del estado civil | 191 |
|---|-----|

CAPÍTULO XVII

SECRETO PROFESIONAL Y OBLIGACIÓN DE
DENUNCIAR DELITOS

- | | |
|-------------------------------------|-----|
| 1. Introducción | 195 |
| 2. Colisión de deberes | 196 |
| 3. El amparo del secreto | 197 |
| 4. La denuncia mal formulada | 198 |
| 5. La denuncia bien formulada | 198 |
| 6. La reserva tácita | 198 |

7. El médico funcionario público	199
8. La posibilidad de daño	200
9. La justa causa de revelación	201
10. Conclusión	203

CAPÍTULO XVIII

ENCUBRIMIENTO

Encubrimiento	205
---------------------	-----

CAPÍTULO XIX

FALSOS TESTIMONIOS Y PERITOS

Falsos testimonios y peritos	209
------------------------------------	-----

CAPÍTULO XX

PRESCRIPCIÓN INFIEL DE ESTUPEFACIENTES

Prescripción infiel de estupefacientes	213
--	-----

CAPÍTULO XXI

USO DE DROGAS PROHIBIDAS EN EL DEPORTE

1. "Doping"	217
2. La ley del deporte	218
3. La ley de estupefacientes	221
4. Conclusión	223

CAPÍTULO XXII

EJERCICIO ILEGAL DE LA MEDICINA: CURANDERISMO, CHARLATANISMO Y PRESTACIÓN DEL NOMBRE

1. Curanderismo	225
2. Charlatanismo	233
3. Cesión de diploma (prestanombres)	235

CAPÍTULO XXIII

ENVENENAMIENTOS Y OTROS DELITOS CONTRA LA SALUD PÚBLICA

1. Introducción	237
2. Art. 200, Cód. Penal	238
3. Art. 201, Cód. Penal	239
4. Art. 202, Cód. Penal	240
5. Art. 203, Cód. Penal	241
6. Art. 204, Cód. Penal	242
7. Art. 205, Cód. Penal	243
8. Art. 206, Cód. Penal	243
9. Art. 207, Cód. Penal	244

CAPÍTULO XXIV

EXAMEN GINECOLÓGICO Y ABUSO DESHONESTO

Examen ginecológico y abuso deshonesto	245
--	-----

CAPÍTULO XXV

¿UN CASO DE CULPA MÉDICA?

1. El caso	251
2. La solución	252

CAPÍTULO XXVI

LEGITIMIDAD DEL ACTO MÉDICO.
LÍMITES DEL DERECHO PENAL

1. Límites	257
a) Delitos que puede cometer el médico	257
b) Límites	257
2. Intervenciones	258
a) Terapéutica	258
b) Intervención no indicada	258
c) Riesgo médico	258
d) Derecho del médico	259
3. Legitimidad	259
a) Opiniones más comunes	259
b) Derecho comparado	260
c) Otras opiniones	260
d) El consentimiento	260
4. Estado de necesidad	261
a) El estado de necesidad	261
b) Legislación	261
c) Opinión de Soler	261
d) Caso estético	262
e) Caso del tribunal de Florencia	262
f) Propuesta de una nueva causal de justificación	263
5. Legítimo ejercicio de un derecho	264
a) El legítimo ejercicio de un derecho, autoridad o cargo y el cumplimiento de un deber	264
b) Legislación	264
c) Opinión de la doctrina	264
d) Supuestos previstos	264
e) La operación estética	265
6. Las causas de justificación mencionadas no alcanzan para legitimar en todos los casos el acto médico	266
a) Opinión de Grispigni	266
b) Opinión de Beling	266
c) Opinión de Zaffaroni	267
7. La búsqueda del bien jurídico protegido	267
a) Nuestra opinión	267
b) Delimitación de los bienes jurídicos	267

c) Elementos del tratamiento médico curativo	268
d) El tipo objetivo	268
e) El tipo subjetivo	268
f) Conclusión	268
8. Casos de negligencia, imprudencia o impericia	269
9. El consentimiento	269
a) Concepto	269
b) Requisitos	269
c) Relevancia penal	270
d) Bienes jurídicos disponibles e indisponibles	270
e) Delitos contra la vida	270
10. Consentimiento y caso médico	271
a) La regla	271
b) Derecho del paciente	271
c) Excepciones	271
d) Limitación al derecho del paciente	272
11. Consentimiento y casos de peligro de muerte	272
a) Opiniones disímiles	272
b) Nuestra opinión	273
c) Caso en EE.UU.	274
12. Consentimiento y tratamientos terapéuticos sencillos	274
a) La cuestión podría ser distinta de la tratada en el pa- rágrafo anterior	274
b) Opinión general	274
c) Nuestra opinión	275
13. Legislación venezolana y argentina sobre el consentimiento	275
a) Legislación argentina	275
b) Legislación venezolana	276
14. Casos, interrogantes y respuestas	277
a) ¿Está previsto el consentimiento tácito del paciente? .	277
b) Conforme a la ley argentina sobre ejercicio de la me- dicina, una persona herida por un delincuente o herida a resultas de un accidente, está obligada a aceptar el tratamiento médico e, incluso, a internarse en un hos- pital, aun contra su voluntad; y en cambio, otra per- sona que sufre un ataque cardíaco en la vía pública no está obligada, si no da su consentimiento, a aceptar la terapia ofrecida por el médico. ¿Cómo se explica esto?	278
c) En casos de necesidad, ¿puede el médico actuar aun contra la voluntad del enfermo?	279

- d) ¿El Código Penal argentino prevé expresamente como delito la conducta del médico que, por razones de lucro, interviene a una persona innecesariamente; p. ej., aduciendo que tiene cálculos en la vesícula, cuando en realidad no es así? 279
- e) ¿Cómo soluciona el caso de un testigo de Jehová que se niega a recibir una transfusión de sangre, no obstante ser ésta necesaria? 280
- f) ¿Tiene eficacia el consentimiento para desincriminar operaciones ilícitas? 281

CAPÍTULO XXVII

SALUD Y ENFERMEDAD MENTAL

(Aspectos penales y criminológicos)

1. La imputabilidad 283
2. El antecedente psiquiátrico 285
3. El determinismo biológico 286
4. Una nueva criminología 287
5. Distintos enfoques de un mismo problema 290
6. Conclusión 292

CAPÍTULO XXVIII

PSICOPATÍAS E IMPUTABILIDAD

- Psicopatías e imputabilidad 295

CAPÍTULO XXIX

ENFOQUE PARA UN TRATAMIENTO DEL TOXICÓMANO

(Política criminal en materia de drogas. Límites al derecho penal)

1. La toxicomanía es una enfermedad 303
2. Cómo y a quiénes afecta 304

3. La solución no pasa por la sanción penal sino por la prevención 305
4. Drogas y delito 306
5. Algunas ideas que deberían examinarse en oportunidad de la reforma penal 307
6. Conclusiones 312

CAPÍTULO XXX

BIOTECNOLOGÍA Y MANIPULACIÓN DE LA VIDA HUMANA

(La tecnología, la ética y el derecho)

1. Biotecnología 315
2. Tratamiento experimental 318
3. Hibernación 324
4. Regulación de la natalidad 326
5. Fecundación e inseminación artificial (diversas situaciones) 328
6. Aspectos éticos y enfoque jurídico 341
7. Conclusión 347

CAPÍTULO XXXI

LA NUEVA LEGISLACIÓN EN MATERIA DE TRASPLANTES

1. Antecedentes 354
2. Nota del diputado M. J. Martínez Márquez, quien presentó el proyecto en la Cámara de Diputados 354
3. Texto del Anteproyecto de Reformas de la ley 21.541 ... 352

APÉNDICE

Ley 17.132. — Ejercicio de la medicina, odontología y actividades de colaboración	371
Ley 21.541. — Trasplante de órganos	411
BIBLIOGRAFÍA	