

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

<b>CAPÍTULO III</b>	
<b>EL JUEZ Y EL PERITO: APRECIACIÓN DE LA INIMPUTABILIDAD</b>	
El juez y el perito: apreciación de la inimputabilidad .....	51

<b>CAPÍTULO IV</b>	
<b>CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN. EL ESTADO DE NECESIDAD. EL EJERCICIO DE UN DERECHO O CUMPLIMIENTO DE UN DEBER. EL CONSENTIMIENTO. REGULACIÓN DE LA NECESIDAD MÉDICA.</b>	
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
<b>CAPÍTULO V</b>	
<b>LESIONES QUIRÚRGICAS O TERAPÉUTICAS</b>	
Lesiones quirúrgicas o terapéuticas .....	83

<b>CAPÍTULO VI</b>	
<b>HOMICIDIOS Y LESIONES CULPOSAS. LA IMPRUDENCIA, LA NEGLIGENCIA Y LA IMPERICIA.</b>	
1. La culpa. Fundamento de la responsabilidad .....	91
2. Las conductas culposas .....	93
3. El vínculo causal .....	96

<b>CAPÍTULO VII</b>	
<b>ALGUNAS OMISIONES PUNIBLES: LA DE VACUNAR Y LA DE ACEPTAR TRANSFUSIONES DE SANGRE</b>	
1. Omisión de vacunar .....	99
2. Omisiones o negativas a las transfusiones de sangre .....	101

<b>CAPÍTULO VIII</b>	
<b>HOMICIDIO Y LESIONES DOLOSAS. EUTANASIA Y EUGENESIA.</b>	
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

<b>ABORTOS PUNIBLES E IMPUNES. ARGUMENTOS EN PRO Y EN CONTRA DE LA INCRIMINACIÓN</b>	
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 .....	
--------------------	--