

## ÍNDICE GENERAL



Prólogo	9
Introducción	13
Abreviaturas	23

### Capítulo I

#### ASPECTOS GENERALES DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL DE LOS MÉDICOS

§ 1. Naturaleza jurídica de la responsabilidad civil de los médicos	27
a) Criterios doctrinarios	27
b) Nuestra opinión	29
§ 2. Naturaleza jurídica de la prestación médica	29
a) Criterios doctrinarios	29
b) Nuestra opinión	31
§ 3. Figura jurídica del contrato médico	32
§ 4. Caracteres del contrato médico	32
§ 5. Deberes del médico	33
§ 6. Deberes del paciente	36
§ 7. Derechos del médico	37
§ 8. Derechos del paciente	38

### Capítulo II

#### PRESUPUESTOS DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL DE LOS MÉDICOS

§ 9. Principios generales	41
§ 10. Presupuestos de la responsabilidad civil	42
a) La autoría	42
1. Noción	42
2. Requisitos	44
b) El daño resarcible	45
1. Noción	45
2. Requisitos	45
3. Clases	47
c) La antijuridicidad	48
1. Noción	48
2. Fuentes de determinación y delimitación de la antijuridicidad	49
d) Los factores de atribución de la responsabilidad civil. Clasificación	49
1. Factor de atribución subjetivo de la responsabilidad civil. La culpa	50
I. La culpa en el ejercicio profesional de la medicina	51
II. Formas en que se manifiesta la culpa médica	52
II.1. Negligencia	52
II.2. Imprudencia	53
II.3. Impericia	54
III. Sistema de valoración de la culpa médica en el Derecho civil argentino	55
2. Factor de atribución objetivo de la responsabilidad civil	58
I. Responsabilidad civil por el hecho de un tercero por quien se debe responder (dependiente)	59
II. Responsabilidad civil por el hecho de las cosas	59
e) La relación de causalidad adecuada	63
1. Teoría de la equivalencia de las condiciones	63
2. Teoría de la condición preponderante	64
3. Teoría de la causa eficiente	64
4. Teoría de la causalidad adecuada	64
5. La relación de causalidad adecuada en la responsabilidad civil de los médicos	66

### **Capítulo III**

#### **LA PRUEBA DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL DE LOS MÉDICOS**

§ 11. La carga probatoria de la responsabilidad civil médica. Principios generales	71
§ 12. Nuevas tendencias doctrinarias y jurisprudenciales en materia de carga probatoria de la responsabilidad civil de los médicos	73

### **Capítulo IV**

#### **EXIMENTES DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL DE LOS MÉDICOS**

§ 13. Introducción	83
§ 14. Clasificación de las eximentes	83

##### *A—EXIMENTES DE FUENTE LEGAL*

§ 15. Inexistencia de la autoría	84
§ 16. Inexistencia del daño resarcible	87
§ 17. Causas de justificación	89
a) Noción	89
b) Tipificación	90
c) Las causas de justificación y el Derecho civil	90
d) Fundamento de las causas de justificación	91
e) Requisitos	91
f) Aplicabilidad de las causas de justificación del art. 34 del Código Penal, en particular a la responsabilidad civil de los médicos	92
1. Estado de necesidad	93
I. Noción	93
II. Requisitos	94
III. El aborto terapéutico	95
2. El cumplimiento de un deber y el legítimo ejercicio de un derecho, autoridad o cargo	96
I. Noción	96
II. Requisitos	98
III. La discrecionalidad de la estrategia terapéutica médica en la causa de justificación del legítimo ejercicio de un derecho	99
3. Legítima defensa	101
I. Definición	101
II. Fundamento	101
III. Características	102
IV. Requisitos	102
4. Inexistencia del factor subjetivo de la responsabilidad civil médica o falta de culpa	103
I. Error o ignorancia excusables	106
I.1. Principios generales	106
I.2. Clases	106
II. El error excusable en la actividad médica	111
II.1. Error excusable de diagnóstico	113
II.2. Error excusable del tratamiento médico	116
5. Intimidación	118
6. Eximentes de responsabilidad civil de causa ajena o causa extraña	119
I. El caso fortuito	120
I.1. Noción	120
I.2. Elementos y caracteres constitutivos del caso fortuito	121
I.3. Excepciones del caso fortuito	124
I.4. Efectos del caso fortuito	125
I.5. Limitaciones de la ciencia médica	126
I.6. Riesgo terapéutico. Estado y reacciones imprevisibles del paciente asistido	127

I.7. Riesgo quirúrgico	131
I.8. Riesgo del tratamiento	133
I.9. Estado del paciente y reacciones orgánicas imprevisibles. Idiosincrasia	134
I.10. El incumplimiento de los deberes del Estado en materia de salud pública	135
II. Hecho de la víctima	137
II.1. Principios generales	137
II.2. Requisitos	139
II.3. Oposición del paciente a recibir asistencia médica	140
II.4. Incumplimiento de las instrucciones impartidas por el médico para la ejecución del plan terapéutico	143
II.5. Abandono o cambio de profesional médico por parte del paciente	146
II.6. Autoagravamiento de la dolencia y del daño	148
III. El hecho del tercero por quien no se debe responder	149
III.1. Noción	149
III.2. Requisitos	150
III.3. En particular a la responsabilidad civil de los médicos	151
 <i>B — EXIMENTES DE FUENTE CONVENCIONAL</i>	
§ 18. Introducción	154
§ 19. Eximición de la responsabilidad civil contractual por culpa en el hecho propio	155
a) Doctrinas	155
b) Nuestra opinión	156
§ 20. Eximición de la responsabilidad civil contractual de la culpa de los dependientes	157
§ 21. Eximición de la responsabilidad civil contractual por el dolo en el hecho propio	158
§ 22. Eximición de la responsabilidad civil del dolo de los colaboradores o dependientes	159
a) Doctrinas	159
b) Nuestra opinión	160
§ 23. Eximición de la responsabilidad civil extracontractual.	160
§ 24. La eximición convencional de la responsabilidad civil de los médicos	161
a) Doctrinas	161
b) Nuestra opinión	162
§ 25. El seguro contra la responsabilidad civil de los médicos	163
 <b>Capítulo V</b>	
<b>EXIMENTES DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL EN EL EJERCICIO DE LA MEDICINA POR SUJETOS MÚLTIPLES</b>	
§ 26. Introducción	173
§ 27. El equipo médico	176
a) Responsabilidad del jefe de equipo médico que contrató en forma directa y única con el paciente, cuando el autor del daño no es individualizado	176
b) Responsabilidad de cada uno de los médicos que habiendo contratado con el paciente y asistido conjuntamente en el equipo médico, el autor del daño no fue individualizado	177
c) Autor directo del daño, individualizado, miembro del equipo médico y dependiente civil	178
d) Autor directo del daño, miembro del equipo médico, no dependiente civil	180
§ 28. El grupo médico	181
a) Autor del daño que no es identificado	182
b) Autor del daño que es identificado	185

## **Capítulo VI**

### **EXIMENTES DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL DERIVADA DEL HECHO DE LAS COSAS EN EL EJERCICIO DE LA MEDICINA**

§ 29. Introducción	189
§ 30. El hecho de la cosa y la responsabilidad civil contractual de los médicos	191
§ 31. El hecho de la cosa y la responsabilidad civil extracontractual de los médicos	196
§ 32. El daño ocasionado por la cosa según sea en forma dependiente o independiente del acto médico puro	198

## **Capítulo VII**

### **LA PRUEBA DE LAS EXIMENTES DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL DE LOS MÉDICOS**

§ 33. La carga probatoria de las eximentes	203
§ 34. Eficacia y valor probatorio de la pericia médica judicial	209
§ 35. La incidencia del estado o situación de duda en materia de responsabilidad civil de los médicos. Criterio de valoración	212

## **Capítulo VIII**

### **EFFECTOS DE LA SENTENCIA PENAL Y EL SOBRESEIMIENTO EN EL PROCESO Y LA SENTENCIA CIVIL**

§ 36. Introducción	219
§ 37. La sentencia penal condenatoria	220
a) Efectos de la sentencia penal condenatoria sobre la autoría y la existencia del hecho	220
b) Efectos de la sentencia penal condenatoria sobre la culpabilidad del imputado	223
§ 38. La sentencia penal absolutoria	224
a) Efectos de la sentencia penal absolutoria sobre la "no autoría" y la inexistencia del hecho ilícito	224
b) Efectos de la sentencia penal absolutoria sobre la culpabilidad del imputado	225
§ 39. El sobreseimiento definitivo.	226

## **Capítulo IX**

### **CONCLUSIONES FINALES**

231

## **Apéndice I**

### **CRITERIOS JURISPRUDENCIALES**

A— La carga de la prueba de la responsabilidad civil de los médicos	245
B— El valor del sobreseimiento definitivo, las causas de justificación y la responsabilidad civil	245
C— La carga probatoria dinámica	246
D— El caso fortuito	246
E— La discrecionalidad de la estrategia terapéutica médica	247
F— La cirugía estética y el caso fortuito	247
G— El consentimiento del paciente y el estado de necesidad	247
H— La inexistencia del daño resarcible	248
I— La culpa médica y las discusiones científicas	248
J— La responsabilidad civil y la falta de éxito del acto médico	249
K— Las obligaciones de medios y de resultados	249
L— El tema litigioso controvertido y las costas judiciales	249

**Apéndice II**

**LEGISLACIÓN APLICABLE**

<b>I— Ley 12.331. Profilaxis de las enfermedades venéreas</b>	253
<b>II— Ley 15.465. Salud pública. Enfermedades</b>	256
<b>III— Ley 17.132. Normas para el ejercicio de la medicina, odontología y actividades de colaboración</b>	261
<b>IV— Ley 22.914. Salud pública. Internación y egresos de establecimientos de salud mental</b>	287
<b>V— Ley 22.990. Ley de sangre</b>	291
<b>VI — Ley 23.798. Ley de Lucha contra el Síndrome de Inmunodeficiencia Adquirida</b>	310
<b>VII — Decreto 1244191. Reglamentación de la ley 23.798</b>	314
<b>VIII— Ley 24.193. Trasplantes de órganos y materiales anatómicos</b>	317
<b>IX— Código de Ética de la Confederación Médica de la República Argentina</b>	334
<b>Bibliografía general</b>	351