



ÍNDICE GENERAL

Palabras Previas	9
Capitulo I	
ENCUADRE JURÍDICO DE LA RELACIÓN MEDICAL	
§ 1. Contenido de la obligación asumida	25
a) Concepto	25
b) Obligación de medio y de resultado	27
§ 2. Características particulares	34
a) Conducta científica	34
1. Ámbito contractual y extracontractual	35
2. Apreciación del paciente respecto de la idoneidad del médico	35
3. Distinción entre conducta científica y conducta del hombre común	36
4. Relación entre conducta científica, enfermedad y fisiología del enfermo	38
b) Técnicas usuales. Técnicas admitidas por la medicina	38
c) Aplicación profesional científico-técnica a la dolencia del ser humano	42
d) Especialidad científica. Asistencia médica. Responsabilidad del médico	43
e) Discrecionalidad científica	44
f) Corolario de la función asistencial del médico	45
Capitulo II	
ENCUADRE JURÍDICO DE LA HISTORIA CLÍNICA. EFECTOS EN ESTABLECIMIENTOS HOSPITALARIOS Y CLÍNICAS PRIVADAS	
§ 3. Historia clínica	49
a) Significación e importancia jurídica	49
b) Naturaleza jurídica de la historia clínica y sus efectos probatorios	50
1. Nociones generales	50
2. Historia clínica de establecimientos hospitalarios públicos nacionales, provinciales o municipales	55
I. Caracterización, clasificación y efectos jurídicos	55
II. Acto de registración	57
III. Consolidación del acto registrado	59
3. Historia clínica de establecimientos sanatoriales privados	60
Capitulo III	
EL DEBER DE INFORMACIÓN AL PACIENTE Y/O FAMILIARES	
§ 4. Introducción: el derecho a la información	65
§ 5. La naturaleza jurídica del contrato de prestación de servicios médico-asistenciales bajo la óptica de la personalización	67
§ 6. La relación paciente-médico debe enmarcarse en una concepción ética	69
§ 7. Las obligaciones emergentes para los profesionales de la medicina	70
a) El deber de informar	71
b) Proyecto de Unificación Legislativa Civil y Comercial	73
c) El contenido de la información	75
§ 8. Conclusión	78

Capítulo IV

INCUMPLIMIENTO Y RESPONSABILIDAD MEDICAL

§ 9. La relación medical en el ámbito contractual	81
§ 10. Implicancia del encuadre contractual.	85
§ 11. Efectos de la relación jurídico contractual	90
a) Cumplimiento	90
b) Incumplimiento	92
c) Prueba del contrato médico-paciente	93

Capítulo V

REPARACIÓN DE DAÑOS AL PACIENTE

§ 12. Introducción	99
§ 13. Elementos comunes a toda situación de reparación	100
a) Hecho humano	100
1. Acción y abstención	101
2. La presencia del ser humano en la "cosa"	103
b) Daño reparable	104
1. Condiciones del daño reparable	105
— Daño estético reparable	106
2. Extensión del resarcimiento	106
— Valuación del daño	108
3. Prueba del daño	109
4. Daño moral	110
5. Consentimiento del damnificado	112
c) Relación de causalidad	113
1. Su problemática especial	113
I. Causa en el paciente y causa en el tratamiento: la concausa	115
II. La causa y la concausa	117
2. Las operaciones sucesivas	120
3. El cambio de profesional en la atención de la dolencia	121
4. Eximente	124
§ 14. Elementos específicos por responsabilidad subjetiva en la reparación de daños	125
a) Antijuridicidad	125
1. Concepto	125
2. Causas de exclusión de la antijuridicidad	126
b) Imputabilidad	127
c) Culpabilidad	129
1. Concepto	129
2. ¿Hay una culpa medical distinta de la culpa del hombre común?	131
3. Concreción de la culpa de los distintos aspectos conceptuales	135
I. Matices de la culpa	135
II. Impericia	135
III. Imprudencia	135
IV. Negligencia	136
4. Prueba de la culpa	136
5. Especialidad en la medicina: el factor de la especialidad como causa motivo de la contratación	140
6. Vigencia de la distinción entre culpabilidad por culpa o por dolo	141
I. Culpabilidad por negligencia	141
II. Culpabilidad por dolo	141
7. Eximentes de la culpabilidad	142
8. Dictamen del consultor técnico, contradictorio respecto del dictamen del perito oficial	143

§ 15. La frustración de la indemnización. Causales	144
a) Legales: prescripción	144
b) Naturales	145
c) Voluntarias	146

Capitulo VI

LA EXCUSACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD MEDICA EN ESTABLECIMIENTOS HOSPITALARIOS ESTATALES. SIDA

§ 16. Introducción	149
§ 17. El cometido estatal	149
§ 18. El ámbito medical y paramédico	152
§ 19. Los establecimientos públicos y las empresas privadas prestadoras del servicio de salud	154
§ 20. Reflexiones en busca de una idea-base para la excusación de la responsabilidad medical	155
§ 21. Nuestra reflexión sobre esta primera problemática	160
§ 22. SIDA	161
§ 23. Las posibles vías de justificación para la negativa a examinar o atender pacientes sidosos, presumiblemente sidosos o grupos de riesgo, cuando no se proveen los elementos tecnológicamente aptos	162
a) La legítima defensa	163
b) Estado de necesidad	166
c) El derecho al trabajo y la obligación de provisión de elementos	168
d) El derecho a la propia vida	171
§ 24. Reflexión final	172

Capitulo VII

REPARACIÓN DE DAÑOS A LOS MÉDICOS

§ 25. Introducción	175
§ 26. Daños derivados por la conducta del paciente hacia el médico. Diversos casos	175
a) La ocultación de enfermedades transmisibles.	175
b) La ocultación de datos familiares o situaciones congénitas para la elaboración de diagnósticos o informes preocupacionales	176
c) La violación del secreto médico	177
§ 27. Daños derivados de máquinas terapéuticas	178
§ 28. Daños derivados de la actividad medical	179
§ 29. El servicio jurídico a los médicos	179

Capitulo VIII

RESPONSABILIDADES ESPECIALES

§ 30. Equipo médico	183
a) Concepto e integración	183
b) Responsabilidad del jefe del equipo médico	183
c) Repetición	184
d) Distinción entre la responsabilidad con culpa (art. 1109) y la responsabilidad objetiva por la cosa (art. 1113)	185
e) El paciente, el jefe de equipo y la entidad sanatorial	185
f) Responsabilidad colectiva	186
§ 31. Cirugía	186
§ 32. Cirugía estética	191
§ 33. Custodia del consultorio y su recetario	191
§ 34. Anestesista	192
§ 35. Diagnóstico	194
§ 36. Revisión de diagnóstico	196
§ 37. El dictamen pericial	198

§ 38. Responsabilidad de clínicas y sanatorios	200
a) Ámbito contractual	200
b) El fundamento de la responsabilidad	201
1. La obligación de seguridad	202
2. La dependencia	203
3. Su culpa	203
4. Obligación concurrente	204
5. Actividad lucrativa	204
6. La solidaridad	204
7. Obligación de custodia del paciente con perturbaciones psiquiátricas	205
c) La decisión de cambio de entidad sanatorial	205
§ 39. El personal paramédico de clínica u hospital	208
a) El médico interno	208
b) Médicos ajenos al sanatorio o ente asistencial	209
c) Personal auxiliar	210
§ 40. Responsabilidad de los hospitales y del Estado	212
a) El derecho a la salud, el Estado y la responsabilidad	212
1. Introducción. Encuadre del tema	212
I. En el sector público	216
II. En el sector típicamente privado	217
2. El derecho a la salud	218
— Su recepción normativa	218
b) La jurisprudencia	220
1. La función del Estado. Lo atinente a su responsabilidad	221
2. Operatividad o programaticidad de las cláusulas constitucionales y de los tratados internacionales que protegen el derecho a la salud	222
I. La interrelación derecho y economía	223
II. Su incidencia en materia de responsabilidad estatal	225
3. El encuadre de esta temática en la teoría general de responsabilidad del Estado	227
I. En la órbita contractual	228
II. En la órbita extracontractual	231
4. Presupuestos de la responsabilidad estatal	243
I. El hecho o acto del Estado	243
II. La existencia de un daño	243
III. La relación de causalidad entre el accionar estatal y el daño indemnizable	244
IV. La posibilidad de imputar jurídicamente esos daños a la actuación del Estado	247
5. El alcance de la indemnización	248
I. Posición de la Corte Suprema	248
II. Nuestra opinión	250
6. Responsabilidad de los funcionarios públicos	251
I. Responsabilidad del hospital	252
II. Eximición de responsabilidad de clínicas o establecimientos sanatoriales	254
§ 41. Responsabilidad de las obras sociales	255
§ 42. Responsabilidad del PAMI	259
§ 43. La prescripción	260

Capítulo IX

RESPONSABILIDAD MEDICA POR EXTIRPACIÓN, IMPLANTES Y TRASPLANTES DE ÓRGANOS

§ 44. Introducción	265
§ 45. La responsabilidad médica en la ablación y trasplante de órganos y piezas anatómicas	266
a) Información a los pacientes dador y receptor	267
1. El derecho de información del paciente	267
2. El contenido: riesgos, secuelas, evolución y limitaciones posteriores	268
b) Consentimiento documentado y registrado del paciente	269
c) Que la extracción no implique riesgo razonable a la vida del dador, o su incapacidad	269
d) Edad del donante y situación de parentesco	270
e) Conclusión: el daño reparable en el paciente	270
§ 46. Actos de disposición de órganos provenientes de personas fallecidas	273
§ 47. Responsabilidad por exámenes de compatibilidad y certidumbre de no transmisión de enfermedades, SIDA	274

Capítulo X

SIDA Y RESPONSABILIDAD MÉDICA. LEY 23.798

§ 48. Introducción	277
§ 49. Causas y casos enunciados de la ley 23.798.	278
a) Afectación por daño moral	278
b) Diagnóstico erróneo	279
c) Transfusión de sangre	280
d) Donación y trasplante de órganos	281
e) Notificación de la enfermedad	282
f) Incumplimiento de normas de profilaxis	282
§ 50. Conclusión	283

Capítulo XI

LA RESPONSABILIDAD MÉDICA Y FARMACÉUTICA POR PRESCRIPCIÓN Y EXPEDICIÓN DE ESTUPEFACIENTES Y DROGAS

§ 51. Introducción	287
§ 52. Ley 23.737. Diversos casos en lo atinente a la responsabilidad médica por prescripción de drogas y estupefacientes	288
a) Características generales	288
b) Prescripción fuera de los casos que indica la terapéutica científica medical	289
c) Prescripción de droga con innecesariedad	291
d) Prescripción de droga en abuso o dosis mayor	291
e) Entrega o suministro de drogas o estupefacientes	292
f) Facilitación del lugar para el acto de consumo	293
§ 53. Responsabilidad del farmacéutico por falta de control	293
§ 54. Prescripción o entrega de estupefacientes para facilitar la comisión de delitos, por los cuales se producen daños a terceros	294

Capítulo XII

LA RESPONSABILIDAD MEDICA POR SUMINISTRO DE DROGAS, ESTUPEFACIENTES, ESTIMULANTES O DEPRESIVOS EN EL DEPORTE

§ 55. Introducción	299
§ 56. La ley 20.665. Fomento y desarrollo del deporte	300
a) Daños al deportista	300
1. Suministro de estupefacientes o estimulantes sin consentimiento del deportista-damnificado	300
2. Suministro de estupefacientes o estimulantes con el consentimiento del deportista-damnificado	303
b) Daños a terceros	304
§ 57. La ley 23.737. Incorporación de los depresivos	305

Capítulo XIII

SEGURO DE RESPONSABILIDAD CIVIL PARA MÉDICOS Y ESTABLECIMIENTOS ASISTENCIALES

§ 58. Introducción	309
§ 59. El profesional y la profesión. El problema de la especialidad	309
§ 60. Riesgo cubierto y las exclusiones	311
a) Riesgo cubierto	311
b) Exclusiones: dolo y culpa grave asimilable al dolo	311
c) Exclusiones específicas en la póliza	313
§ 61. Acaecimiento histórico-temporal del siniestro	313
§ 62. La dirección letrada o control judicial del proceso	315
§ 63. Principio general de interpretación de las cláusulas del contrato de seguro	315

Capítulo XIV

RESPONSABILIDAD MEDICA O DE EMPRESAS PRESTADORAS DEL SERVICIO DE INFORMES PREOCUPACIONALES O PERIÓDICOS

§64. Introducción	319
§ 65. El examen preocupacional: contenido y alcances	320
a) Examen clínico	321
b) La historia clínica	324
§ 66. Una primera conclusión	325
§ 67. Los exámenes periódicos	326
a) Informe o examen anual	328
b) Examen semestral a menor lapso por riesgos especiales o de disminuidos	328
c) Obligación de examen post-licencia por enfermedad o accidente	329
d) Obligación de seguimiento en afectados por accidentes o enfermedad	330
§ 68. Conclusión	330

Capítulo XV

AUTOPSIA: OCULTACIÓN DE MALA PRAXIS Y RESPONSABILIDAD MÉDICA

§ 69. Concepto de autopsia	333
§ 70. Clasificación de las autopsias	334
§ 71. Régimen legal de la autopsia	335
§ 72. Formas de efectuar la autopsia	336
a) Autopsia sin consentimiento de los familiares	336
b) Reconocimiento y autopsia de cadáveres	337
c) Autopsia y cremación de cadáveres	338
§ 73. Muerte dudosa. Signos de violencia (interiores y exteriores). Hechos delictuosos	339

Capítulo XVI

CARGA DE LA PRUEBA. TENDENCIA JURISPRUDENCIAL

§ 74. Introducción	343
§ 75. Importancia de la Sentencia de la Suprema Corte de Justicia de la Provincia de Buenos Aires	343
§ 76. Aplicación del art. 1625 del PUC y C	350
§ 77. Art. 1625 del PUC y C. La prueba a cargo del profesional de haber obrado sin culpa en los términos del art. 514	351
§ 78. Conclusión	353

Capítulo XVII

RESPONSABILIDAD POR PRODUCTOS MEDICINALES Y LA DESREGULACION ECONÓMICA

§ 79. Introducción	357
§ 80. Primeras Jornadas sobre Responsabilidad por Productos Farmacéuticos y Medicinales	358
§ 81. La jurisprudencia, la protección registral y el derecho del consumidor	367
§ 82. El Proyecto de Ley de Defensa del Consumidor	368
§ 83. Desregulación económica	369
a) Comercialización de productos farmacéuticos y medicinales	369
b) La importación de productos medicinales	371

Anexo I: Apéndice legal

1. — Ley 17.132. Normas para el ejercicio de la medicina, odontología y actividades de colaboración.	375
2. — Ley 22.127. Sistema Nacional de Residencias de la Salud	409
3. — Ley 19.587. Ley de Higiene y Seguridad en el Trabajo	414
4. — Ley 23.798. Salud Pública. Se declara de interés nacional la lucha contra el Síndrome de Inmunodeficiencia Adquirida	419
5. — Resolución conjunta 470 y 268 - Ministerio de Economía y Obras y Servicios Públicos y Ministerio de Salud y Acción Social	423
6. — Decreto 7436/69, B.M. 13.670, A.D. 460.60	431
7. — Ley 23.737. Estupefacientes	433
8. — Ley de Trasplante.	444
9. — Decreto 3011/77. Reglamento de la Ley de Trasplante	453
10. — Ley 20.655. Ley de Fomento y Desarrollo del Deporte. Sustitución del Decreto ley 18.247/69	469

Anexo II: Modelo de Póliza de Seguro de responsabilidad civil del medico

477

Bibliografía general

489