



## ÍNDICE SUMARIO

|         |   |
|---------|---|
| Prólogo | 9 |
|---------|---|

### CAPÍTULO 1

#### **LOS PROFESIONALES DE LA SALUD MENTAL COMO RESPONSABLES JURÍDICOS**

|   |    |
|---|----|
| 1. El concepto de profesión y la responsabilidad profesional  | 13 |
| 2. Notas distintivas comunes a los diferentes profesionales de la salud mental  | 15 |
| 2.1. ¿Título universitario o terciario?   | 16 |
| 2.2. Habilitación, matrícula y control estatal  | 18 |
| 2.3. Habitualidad, recertificación, presunción de onerosidad  | 19 |
| 2.4. Sujeción a normas éticas, principios jurídicos y bioéticos. Remisión   | 21 |
| 2.5. Deber de actuar según los principios jurídicos   | 23 |
| 3. Los profesionales del arte de curar y el sistema legal. Médicos. Psicólogos. Profesionales autónomos y auxiliares. Legislación aplicable | 24 |
| 3.1. Los médicos en la atención de la salud mental  | 24 |
| 3.2. El ejercicio de la psicología  | 28 |
| 3.3. Los llamados "colaboradores" o "auxiliares" en las áreas de salud mental. Normativa disponible   | 31 |
| 3.3.1. Auxiliares de psiquiatría  | 32 |
| 3.3.2. Enfermería   | 32 |
| 3.3.3. Terapistas ocupacionales   | 34 |
| 3.3.4. Psicopedagogía   | 35 |
| 3.3.5. Servicio social o trabajo social   | 36 |
| 3.3.6. Acompañantes terapéuticos  | 36 |
| 3.4. Comentario   | 37 |
| 3.5. Deber de llevar una adecuada historia clínica o registro del tratamiento   | 38 |
| 4. Los profesionales de la salud mental y la legislación de la Ciudad de Buenos Aires   | 39 |
| 5. Equipos interdisciplinarios de salud mental y responsabilidad civil. Interdependencia y subordinación                                    | 44 |
| 6. El equipo interdisciplinario de salud mental: deberes emergentes y responsabilidad civil   | 46 |

### CAPÍTULO 2

#### **LA PRÁCTICA PSICOANALÍTICA EN EL SISTEMA LEGAL ARGENTINO**

|  |    |
|--|----|
| 1. El psicoanálisis como psicoterapia  | 53 |
| 2. El tema en nuestro país   | 55 |
| 3. Cuando la ley cuestiona al psicoanalista  | 57 |
| 4. El psicoanalista, ¿debe necesariamente ser médico o psicólogo?                  | 61 |
| 5. Algunas consideraciones sobre el psicoanalista y su responsabilidad profesional | 63 |
| 6. El psicoanálisis ante la actividad estatal                                      | 65 |
| 7. El analista, la historia clínica y el consentimiento informado                  | 66 |
| 7.1. El psicoanalista y la historia clínica  | 66 |
| 7.2. El consentimiento informado en el psicoanálisis                               | 69 |
| 7.3. Colofón   | 69 |
| 8. Una fallida propuesta normativa   | 70 |

### CAPÍTULO 3

#### PROFESIONALES Y PACIENTES DE SALUD MENTAL: SUS RELACIONES JURÍDICAS

|   |     |
|---|-----|
| 1. La protección constitucional de la salud mental  | 71  |
| 2. Equiparación de las diferencias ante la ley  | 72  |
| 3. Protección jurídica para la igualdad   | 73  |
| 4. La relación paciente-profesional en el ámbito de la salud mental                                     | 74  |
| 5. El contrato de prestación de servicios: profesionales con título de grado en el área de salud mental | 75  |
| 5.1. Contratos celebrados con una confianza especial  | 76  |
| 5.2. Objeto del contrato  | 77  |
| 6. Relaciones contractuales y extracontractuales  | 78  |
| 7. Los deberes profesionales y el plan de prestación  | 81  |
| 8. Deber de asistencia profesional  | 83  |
| 8.1. Diagnóstico y pronóstico   | 85  |
| 8.2. El tratamiento. Niveles de discrecionalidad técnica  | 89  |
| 8.3. Farmacoterapia   | 91  |
| 8.3.1. Errores en el suministro de medicamentos: jurisprudencia   | 92  |
| 8.4. Terapia electroconvulsiva  | 94  |
| 8.4.1. Terapia electroconvulsiva y consentimiento informado   | 95  |
| 8.4.2. Jurisprudencia nacional y extranjera   | 96  |
| 8.5. Las psicoterapias mediante la palabra  | 98  |
| 9. Los deberes del profesional frente al paciente mental  | 100 |
| 9.1. La deuda del profesional: ¿medios o fines?   | 100 |

### CAPÍTULO 4

#### CONDUCTAS AUTOLESIVAS DEL PACIENTE MENTAL. DEBER DE SEGURIDAD. RESPONSABILIDAD CIVIL DE LOS PROFESIONALES Y DE LAS INSTITUCIONES DERIVADA DEL SUICIDIO

|   |     |
|---|-----|
| 1. El suicidio  | 107 |
| 1.1. Pacientes con tendencias autodestructivas: deber de cuidado. Responsabilidad civil. Las distintas posibilidades  | 111 |
| 1.2. Responsabilidad por daños: el factor de atribución. La prueba de la culpa  | 114 |
| 1.3. Relación de causalidad   | 116 |
| 1.4. Jurisprudencia extranjera  | 118 |
| 2. Responsabilidad de las clínicas que albergan a pacientes con padecimientos mentales  | 120 |
| 2.1. El factor de atribución  | 120 |
| 2.2. La relación de causalidad. Eximentes: interrupción total o parcial del nexo adecuado de causalidad. El obrar de la víctima como factor concurrente del perjuicio | 122 |
| 3. Jurisprudencia   | 126 |

### CAPÍTULO 5

#### DAÑO A TERCEROS

|  |     |
|--|-----|
| 1. Introducción: entre deber de advertir y confidencialidad                          | 133 |
| 2. Daño a terceros y responsabilidad civil   | 137 |
| 2.1. Jurisprudencia: la doctrina 'Tarasoff'  | 138 |
| 2.2. El caso "Schrempf": una perspectiva diferente                                   | 141 |
| 2.3. Otros fallos pertinentes  | 144 |
| 2.4. La jurisprudencia en otros Estados norteamericanos                              | 146 |
| 2.5. Estatuto de la American Psychiatric Association's Council on Psychiatry and Law | 148 |
| 3. Daño a terceras personas en otros países  | 149 |
| 4. Observación final   | 150 |

**CAPÍTULO 6**  
**DAÑOS SUFRIDOS EN EL CONTEXTO DE UNA INTERNACIÓN PSIQUIÁTRICA**  
**INSTITUCIONAL. DIFERENTES SUPUESTOS FÁCTICOS.**  
**SÍNTESIS. JURISPRUDENCIA**

|  |     |
|--|-----|
| 1. Distintas modalidades fácticas: diferentes soluciones jurisprudenciales   | 153 |
| Deber de seguridad de los profesionales y la institución. Conductas autolesivas del paciente internado. Fuga y daño  | 154 |
| 2.1. Suicidio de una paciente internada: infracción a la obligación de seguridad   | 154 |
| 2.2. Deber de cuidado. Suicidio considerado previsible   | 157 |
| 2.3. Responsabilidad de los establecimientos asistenciales. Huida y daño de un paciente psiquiátrico internado   | 157 |
| 2.4. Responsabilidad por fuga y suicidio de un paciente psiquiátrico internado. Responsabilidad objetiva   | 164 |
| 2.5. Fuga y muerte de un paciente bajo tratamiento psiquiátrico. Responsabilidad por fallas en el deber de cuidado   | 166 |
| 2.6. Deber de vigilancia. Fuga y suicidio  | 167 |
| Obligación de medios “reforzada”   | 168 |
| 2.7. Suicidio de un paciente menor de edad. Desplazamiento de la guarda. Culpa de los padres   | 171 |
| 3. Deber de indemnidad: violación de la obligación de seguridad. Daños sufridos en la internación.   | 171 |
| 3.1. Accidente sufrido por un paciente internado. Responsabilidad de los establecimientos asistenciales y las obras sociales   | 173 |
| 3.2. Fallecimiento por quemaduras durante internación en una clínica. Deber de vigilancia del enfermo mental. Violación de la obligación de garantía. Deber de resultado | 175 |
| 3.3. Responsabilidad de los sanatorios y clínicas psiquiátricas por daños producidos a una paciente. Quemaduras. Deber de seguridad                                      | 176 |
| 3.4. Obligación de seguridad de la clínica neuropsiquiátrica: caso de homicidio de un paciente por parte de otro internado   | 177 |
| 4. Responsabilidad frente a la internación psiquiátrica involuntaria: supuestos de arbitrariedad. Responsabilidad del sistema de salud y del Estado. Dos fallos:         | 185 |

**CAPÍTULO 7**  
**ENCUENTRO SEXUAL ENTRE EL PROFESIONAL Y SU PACIENTE:**  
**EL PRINCIPIO DE ABSTINENCIA Y EL ABUSO**  
**DE LA RELACIÓN TRANSFERENCIAL**

|   |     |
|---|-----|
| 1. Introducción   | 187 |
| 1.1. El principio de abstinencia en el camino a la cura   | 189 |
| 1.2. Contactos sexuales o íntimos entre terapeuta y paciente: un penoso problema. Implicancias legales y éticas: distintas regulaciones | 191 |
| 1.3. El tema en nuestro país  | 193 |
| 2. Conclusión   | 194 |
| 3. La responsabilidad profesional en el sistema legal argentino   | 195 |
| 4. Reseña jurisprudencial extranjera  | 197 |
| 5. Sobre otros fallos. Responsabilidad institucional. El abuso sexual y el límite del seguro médico                                     | 198 |
| 6. Jurisprudencia en la Argentina. Un fallo emblemático   | 203 |

**CAPÍTULO 8**  
**CONSENTIMIENTO INFORMADO: LA OBLIGACIÓN DE INFORMAR**  
**COMO SU RASGO FUNDAMENTAL**

|  |     |
|--|-----|
| 1. Introducción  | 213 |
| 2. La obligación de informar en el acto sanitario          | 215 |
| 2.1. Informar como deber jurídico                          | 216 |
| 2.2. El deber informativo en la práctica                   | 217 |
| 2.2.1. La información como proceso: diálogo y comunicación | 217 |
| 2.3. Deber de informar y calidad informativa               | 218 |
| 2.4. Contenido de la información                           | 218 |
| 2.5. Algunos criterios de orientación                      | 220 |
| 2.6. Límites del deber de informar                         | 223 |
| 2.7. La función de la información en la práctica sanitaria | 224 |
| 2.8. Informar a los pacientes con padecimientos mentales   | 224 |

**CAPÍTULO 9**  
**CONSENTIMIENTO INFORMADO Y PRÁCTICA SANITARIA**

|  |     |
|--|-----|
| 1. Introducción  | 227 |
| 2. El consentimiento eficaz (asentimiento dialogado) en las prácticas médicas            | 228 |
| 3. Asentimiento dialogado: voluntad, autonomía y relación de confianza                   | 230 |
| 4. Presupuestos del consentimiento informado   | 235 |
| 4.1. Requisitos de fondo   | 236 |
| 4.1.1. La capacidad o competencia del titular  | 236 |
| 4.1.2. La voluntariedad del paciente   | 237 |
| 4.1.3. La información  | 239 |
| 5. Ausencia de consentimiento informado  | 240 |
| 5.1. Renuncia del destinatario de la información   | 240 |
| 5.2. Privilegio terapéutico o derecho del paciente a no ser informado                    | 240 |
| 5.3. Incapacidad del paciente  | 241 |
| 5.4. Extrema urgencia  | 242 |
| 5.5. Razones de bienestar general o salud pública  | 243 |
| 5.6. La negativa al tratamiento  | 244 |
| 5.6.1. Directivas anticipadas para rehusar determinadas intervenciones médicas de futuro | 247 |
| 6. Legislación específica y consentimiento   | 251 |
| 7. Consideraciones finales   | 254 |

**CAPÍTULO 10**  
**EL DEBER INFORMATIVO, EL CONSENTIMIENTO**  
**Y LA RESPONSABILIDAD CIVIL**

|   |     |
|---|-----|
|   | 255 |
| 1. La carga de la prueba de que existió información | 259 |
| 2. Jurisprudencia                                   | 261 |
| 3. El estado de la cuestión en España               | 271 |

**CAPÍTULO 11**  
**PERSONAS CON SUFRIMIENTO MENTAL: PROTECCIÓN DE LA INTIMIDAD**  
**Y DEBER DE CONFIDENCIA**

|   |     |
|---|-----|
| 1. Los derechos personalísimos ante el poder y los progresos tecnológicos         | 277 |
| 2. Intimidad y privacidad en la historia  | 279 |
| 3. Conceptos fundamentales sobre el derecho a la intimidad                        | 280 |
| 4. Protección jurídica de la intimidad: aspectos tutelados en el derecho interno. |     |
| Protección constitucional   | 281 |
| 4.1. El derecho a la intimidad en el derecho civil. Eximentes                     | 284 |

|   |     |
|---|-----|
| 5. Intimidad e informática. Los datos personales                                  | 285 |
| 5.1. Informática, información y asistencia a pacientes con padecimientos mentales | 288 |
| 6. Datos personales y salud mental  | 290 |
| 6.1. Recopilación de datos y derecho a la intimidad                               | 290 |
| 6.2. Protección de datos personales   | 290 |
| 6.3. El hábeas data   | 292 |
| 6.4. La ley 25.326  | 295 |
| 6.5. Derecho comparado  | 297 |
| 6.6. Los datos relacionados con la salud  | 299 |
| 6.7. Conclusiones   | 300 |
| 7. Daño informático: bases de la responsabilidad civil                            | 302 |
| 8. Intimidad, seguridad pública, secreto y prestaciones de salud                  | 303 |

## CAPÍTULO 12

### EL SECRETO PROFESIONAL

|   |     |
|---|-----|
| 1. Introducción: garantía de reserva  | 305 |
| 1.1. Normativa constitucional   | 307 |
| 1.1.1. El secreto profesional en el ámbito penal y procesal penal   | 307 |
| 1.1.2. El bien jurídico protegido   | 308 |
| 1.1.3. La construcción del sistema de interpretación. Metodología para el análisis y delimitación de la conducta prohibida  | 309 |
| 1.1.4. El tipo penal del artículo 156 del Código Penal  | 312 |
| 1.1.5. La obligación de denunciar del artículo 177 del Código Procesal Penal de la Nación   | 314 |
| 1.1.6. La aparente colisión de deberes entre la norma del artículo 156 del Código Penal y la del artículo 177, incisos 1º y 2º del Código Procesal Penal de la Nación | 318 |
| 1.1.7. Los criterios jurisprudenciales vinculados a la cuestión penal   | 319 |
| 2. Deber de reserva profesional: normativa civil disponible y reglas éticas   | 325 |
| 3. Límites al deber de confidencialidad: justa causa de revelación  | 328 |
| 4. Colisión entre deber de secreto y deber de proteger a terceros (sigilo profesional y responsabilidad frente a terceros dañados). Jurisprudencia                    | 332 |
| 5. Responsabilidad civil por ruptura de la confidencialidad. Prevención del daño  | 337 |

## CAPÍTULO 13

### LOS PACIENTES MENTALES COMO CONSUMIDORES: LA INGESTA DE FÁRMACOS. DEBER DE ADVERTIR Y RESPONSABILIDAD CIVIL

|  |     |
|--|-----|
| 1. Protección y defensa de los consumidores                      | 339 |
| 2. Consumidor y proveedor en el derecho nacional                 | 342 |
| 2.1. Los derechos del consumidor                                 | 344 |
| 2.2. Los consumidores ante la publicidad                         | 346 |
| 2.3. La cuestión de las patentes y el derecho a la salud         | 348 |
| 2.4. Los riesgos del desarrollo                                  | 349 |
| 2.5. Derechos de los consumidores en el campo de la salud mental | 350 |
| 2.6. Acceso a prestaciones de salud                              | 351 |
| 2.7. Responsabilidad civil y protección de los consumidores      | 351 |
| 3. Derecho anglosajón  | 359 |
| 4. La regulación española  | 362 |
| 5. El caso "Tobin v. Smithkline Beecham"                         | 366 |
| 5.1. Límites de la intervención                                  | 369 |
| 6. Síntesis  | 369 |

|              |     |
|--------------|-----|
| Bibliografía | 371 |
|--------------|-----|