



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

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