



## ÍNDICE SUMARIO

<i>Abreviaturas</i>	7
<i>Prólogo a la edición argentina, por Edgardo Alberto Donna</i>	9
<i>Nota del autor a la edición argentina</i>	15
<i>Prólogo a la primera edición, por José Cerezo Mir</i>	21
<i>Prefacio a la primera edición</i>	23

### PRIMERA PARTE PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA Y ESTADO DE LA CUESTIÓN

#### CAPÍTULO I INTRODUCCIÓN: EL TRATAMIENTO MÉDICO-QUIRÚRGICO Y EL DERECHO PENAL. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA

A) Aspectos de la profesión médica objeto de este estudio	31
1. Delimitación del tratamiento médico-quirúrgico	31
2. Concepto de tratamiento médico-quirúrgico terapéutico	40
B) La incidencia del tratamiento médico-quirúrgico en algunos bienes jurídicos tutelados por el Código Penal	42
1. La aparente oposición del tratamiento médico-quirúrgico con algunos preceptos del Código Penal	42
2. La responsabilidad penal del médico	54

#### CAPÍTULO II EL TRATAMIENTO MÉDICO-QUIRÚRGICO EN LA DOCTRINA Y LA JURISPRUDENCIA ESPAÑOLAS

A) Situación y evolución en la doctrina científica	57
1. En relación con los Códigos Penales de 1848 y 1870	58
2. En relación con el Código Penal de 1928	61
3. En relación con los Códigos Penales de 1932 y 1944	67
4. Después de la Reforma de 1963	75
B) El tratamiento médico-quirúrgico en la doctrina jurisprudencial	81
1. Panorama general	82
2. Calificación general de la profesión de médico	85
3. Valoración jurídico-penal dada al tratamiento médico-quirúrgico	87
a) La responsabilidad penal del médico	87
b) El fundamento jurídico de la legitimidad de la actividad médico-quirúrgica en relación con los tipos del Código Penal	94
c) La aplicación de las penas por responsabilidad criminal derivada de la actividad médico-quirúrgica	102
C) El fiscal general del Estado y el tratamiento médico-quirúrgico	104
D) Consideraciones finales	106

**CAPÍTULO III**  
**CRÍTICA DE LOS CRITERIOS MAYORITARIOS PROPUESTOS POR LA**  
**DOCTRINA ESPAÑOLA SOBRE EL FUNDAMENTO DE LA LEGITIMIDAD**  
**DE LA ACTIVIDAD MÉDICO-QUIRÚRGICA TERAPÉUTICA**

A) Consideración crítica de la tesis del consentimiento	109
1. La voluntad del legislador	110
2. La voluntad de la ley	111
3. Consecuencias para el tratamiento médico-quirúrgico	115
B) Consideración crítica de la tesis de la causa de justificación del ejercicio legítimo de la profesión	125
1. Consecuencias de la falta de algún elemento de la causa de justificación	127
2. Consideraciones finales	128

**SEGUNDA PARTE**  
**SOLUCIONES POSIBLES PARA EL DERECHO PENAL ESPAÑOL**

**CAPÍTULO IV**  
**LA TEORÍA TÉCNICO-JURÍDICA DEL DELITO Y LA ACTIVIDAD**  
**MÉDICO-QUIRÚRGICA TERAPÉUTICA**

Introducción. La situación en Alemania e Italia	133
A) El concepto de acción	144
1. El concepto causal de acción y sus consecuencias para la actividad médico-quirúrgica terapéutica	144
2. El concepto social de acción y su aplicación al tratamiento médico-quirúrgico	145
B) El tipo: tipo de lo injusto	150
Tipo de lo injusto. Concepto	150
1. La teoría de los elementos negativos del tipo	150
2. La adecuación social como causa de exclusión del tipo	154
3. La teoría de la imputación objetiva del resultado	160
4. El bien jurídico protegido	164
5. El concepto personal de lo injusto	169

**CAPÍTULO V**  
**LA POSIBILIDAD DE EXCLUSIÓN DE LOS TIPOS DE LOS DELITOS CONTRA LA**  
**VIDA Y LA INTEGRIDAD CORPORAL EN LAS INTERVENCIONES CURATIVAS**

A) El tipo de los delitos dolosos	173
1. El tipo objetivo	174
a) La intervención terapéutica desde el punto de vista jurídico-objetivo. El problema de la indicación médica. La <i>lex artis</i>	175
a') La indicación médica	175
b') La <i>lex artis</i>	179
b) El tratamiento curativo en relación con el resultado. Significación jurídica del éxito y del fracaso	182
c) La intervención terapéutica en relación con algunos tipos penales	197
a') La cirugía plástica	207
b') La castración terapéutica	207
c') La esterilización terapéutica	208
d') Intervenciones de cambio de sexo	210
e') El aborto terapéutico	211
f') Los trasplantes de órganos: el receptor	219
2. El tipo subjetivo	234

B) La exclusión del tipo en los delitos culposos	244
1. La estructura dogmática del tipo de los delitos culposos y su configuración en el Derecho español	246
2. Determinación de la responsabilidad culposa del médico	267
a) Fallo técnico, infracción de la lex artis y cuidado objetivamente debido	269
b) Aspectos generales en la determinación del deber objetivo de cuidado del médico	279
a') La propia capacidad	280
b') Las circunstancias de tiempo y lugar	282
c') El trabajo en equipo	284
d') El deber del médico de informar. La información terapéutica	289
c) Particularidades en las distintas fases del proceso curativo	290
a') El diagnóstico	291
b') Aplicación de medidas terapéuticas	295
c') Aplicación de medidas profilácticas	308
C) Consideraciones finales en relación con los actos médico-quirúrgicos curativos	308
1. Actividad curativa y ausencia del tipo. Recapitulación	308
a) Actividad curativa	308
b) La exclusión del tipo	310
2. Propuestas de reforma del Código Penal en relación con la actividad médico-quirúrgica curativa	314

## CAPÍTULO VI

### LA POSIBILIDAD DE EXCLUSIÓN DEL TIPO DEL DELITO DE COACCIONES MEDIANTE EL CONSENTIMIENTO DEL PACIENTE

<b>EL TRATAMIENTO CURATIVO ARBITRARIO</b>	
A) Aspectos generales	323
1. La función del consentimiento del paciente en las intervenciones curativas	323
a) El consentimiento y el delito de coacciones	323
b) El consentimiento y el tratamiento médico-quirúrgico curativo	328
2. Situación doctrinal actual en torno a la polémica sobre la naturaleza y posición del consentimiento en la teoría técnico-jurídica del delito	330
3. Naturaleza y ámbito de aplicación del consentimiento en la teoría del delito (toma de posición)	338
B) Requisitos del consentimiento en el tratamiento terapéutico	350
1. Sujetos del consentimiento	352
2. La información al paciente. Deber del médico de informar	364
a) Aspectos generales	367
b) Objeto de la información	370
c) Extensión y límites del deber de informar	374
d) Excepciones y renuncia al deber de informar	379
3. La manifestación del consentimiento	383
a) La forma del consentimiento	383
b) La ausencia de vicios	387
c) El objeto del consentimiento	393
C) La ausencia del consentimiento	397
1. El error del médico	398
2. La imposibilidad de obtención del consentimiento	402
3. La oposición del paciente al tratamiento	409
4. La irrelevancia de la voluntad del paciente: los tratamientos impuestos por la ley	425

D) Consideraciones finales	426
1. Recapitulación	426
2. Propositiones de reforma del Código Penal con relación al consentimiento en el tratamiento médico-quirúrgico curativo	429
a) La situación en el Derecho Comparado	429
b) Las necesidades en el Derecho español	436
<b>CONCLUSIONES</b>	439
<b>BIBLIOGRAFÍA</b>	451