

RESPONSABILIDAD PROFESIONAL DE LOS MÉDICOS

ÉTICA, BIOÉTICA Y JURÍDICA:
CIVIL Y PENAL



2DA. EDICIÓN ACTUALIZADA Y AMPLIADA

TOMO II

RESPONSABILIDAD BIOÉTICA
Y PRAXIS MÉDICA

RESPONSABILIDAD CIVIL
DE LOS PROFESIONALES
DE LA SALUD



OSCAR ERNESTO GARAY

Director

THOMSON REUTERS

LA LEY

ÍNDICE GENERAL

Pág.

PARTE V

RESPONSABILIDAD BIOÉTICA Y PRAXIS MÉDICA

(Cont.)

CAPÍTULO 28

REPRODUCCIÓN ASISTIDA: UNA MIRADA DESDE LA BIOÉTICA

POR CECILIA POURRIEUX

1. Presentación	3
2. Para preguntas inéditas, ¿sirven respuestas clásicas?	4
3. Un poco de historia y un precedente	7
4. A nuevas soluciones, nuevos problemas	9
5. Los problemas no son sólo morales	12
6. Algunas conclusiones	15
7. Críticas a estas posiciones	16
8. Bibliografía	17

CAPÍTULO 29

PANORAMA SOBRE LA REGULACIÓN DE LA SALUD SEXUAL Y REPRODUCTIVA EN LA ARGENTINA

POR PAULA SIVERINO BAVIO

1. Introducción	19
2. Sexualidad, salud y derechos: delimitación conceptual	20
a. Derecho a la salud, género y sexualidad	20
b. Derechos sexuales y reproductivos	28
3. Encuadre normativo: Instrumentos internacionales de protección...	33
4. Dispositivos de protección en la legislación nacional	41

	Pág.
a. Ley 25.673. Creación del Programa Nacional de Salud Reproductiva y Procreación Responsable.....	41
b. Ley 26.150. Programa Nacional de Educación Sexual Integral.....	43
c. Ley 26.130 de Anticoncepción Quirúrgica Voluntaria.....	47
d. Anticoncepción oral de emergencia.....	54
d.1. Mecanismo de acción de la anticoncepción oral de emergencia.....	55
d.2. Algunas sentencias judiciales y la cuestión del derecho a la vida relativa a la anticoncepción oral de emergencia.....	57
5. Técnicas de reproducción asistida.....	62
6. Aborto no punible.....	70
7. Algunas consideraciones finales.....	84

CAPÍTULO 30

EL DERECHO A LA SALUD COMO DERECHO A UN AMBIENTE SANO

POR MARÍA LUISA PFEIFFER

1. Ciencia y tecnología.....	85
2. Ambiente y solidaridad.....	90
3. La cuestión ambiental.....	94
4. Conclusión.....	103

CAPÍTULO 31

EL DERECHO A MORIR CON DIGNIDAD

POR LUIS GUILLERMO BLANCO

1. Introducción.....	105
2. Eutanasia y ayuda o asistencia al suicidio. Homicidio piadoso y a ruego.....	107
3. La disidencia terapéutica y el derecho a rechazar prestaciones médicas.....	114
4. El derecho a morir con dignidad.....	122
5. Los cuidados paliativos.....	136
6. Las directivas médicas anticipadas.....	138
a. Concepto y clases.....	138
b. Eficacia y operatividad de las directivas médicas anticipadas en el Derecho argentino. Fundamentos normativos. Jurisprudencia.....	142

	Pág.
c. Algunas cuestiones y casos prácticos.....	151
c.1. Forma y publicidad de las directivas médicas anticipadas. Situaciones de emergencia.....	151
c.2. Directivas médicas anticipadas y embarazo.....	152
c.3. Revocación de las directivas médicas anticipadas.....	153
7. Menores de edad.....	154
8. Conclusiones.....	165

CAPÍTULO 32

TRASPLANTES DE ÓRGANOS Y TEJIDOS HUMANOS

POR OSCAR ERNESTO GARAY

1. Trasplantes de órganos y tejidos humanos. Concepto.....	169
a. Se trata de "un proceso médico quirúrgico complejo...".....	169
b. Se trata de un proceso médico... "necesario".....	170
c. El requisito de la voluntariedad.....	171
d. El principio de solidaridad.....	171
2. Acerca de la ley 24.193 de Trasplantes de Órganos y Tejidos.....	172
a. Antecedentes legales.....	172
b. Ley nacional aplicable.....	172
c. Alteración del articulado de la ley 24.193.....	173
d. Estructura normativa de la ley 24.193.....	173
e. Norma vetada parcialmente.....	174
f. Reglamentación.....	175
g. Ley federal.....	175
h. Legislación complementaria.....	176
i. Legislación provincial sobre la materia trasplantes de órganos.....	176
j. Los ámbitos de aplicación de la ley de trasplantes de órganos.....	176
j.1. Ámbito de aplicación territorial de la ley de trasplantes de órganos.....	176
j.2. Ámbito de aplicación material de la ley de trasplantes de órganos.....	177
j.3. No quedan abarcados por la Ley de Trasplantes.....	177
j.4. Ámbito de aplicación personal de la ley de trasplantes de órganos.....	178
3. Los requisitos generales aplicables a los trasplantes de órganos.....	178
a. Introducción.....	179

	Pág.
b. Subsidiariedad - Necesidad	179
c. Técnica corriente y no experimental.....	180
4. Los Profesionales médicos. Obligaciones. Responsabilidad	182
a. Introducción	182
b. Las obligaciones en cabeza de los médicos.....	183
c. La responsabilidad civil de la autoridad de contralor y de los profesionales médicos	184
c.1. Responsabilidad de la Autoridad de Contralor.....	184
c.2. Responsabilidad civil de los profesionales médicos. Naturaleza jurídica de la obligación médica: ¿de medios o de resultados?	185
c.3. Los equipos médicos.....	186
c.4. La responsabilidad solidaria de los integrantes del equipo médico	187
c.5. La doctrina del derecho judicial.....	187
c.6. La doctrina autoral	189
5. Las Instituciones donde se practiquen actos médicos trasplantológicos.....	189
a. Introducción	189
b. De la infraestructura que deben acreditar las instituciones para ser autorizadas a practicar actos trasplantológicos	190
c. Obligaciones de los establecimientos fijadas en la ley.....	193
d. La responsabilidad de las instituciones sanitarias.....	195
6. De la previa información médica a dadores y receptores.....	195
a. El contenido de la información	197
b. La información a suministrarse al dador.....	198
c. La información que se provee al receptor	199
d. Del consentimiento informado prestado por el dador y el receptor	200
e. Decisión personal. Consentimiento informado. Jurisprudencia ..	200
7. De los trasplantes de órganos y tejidos entre personas.....	201
a. En general.....	201
b. De los órganos que pueden ser objeto de trasplante entre personas.....	201
c. Esencia jurídica de los trasplantes entre personas	202
d. El requisito de razonabilidad médica	203
d.1. El requisito de razonable indemnidad de la salud del dador ..	203
d.2. El requisito de razonables perspectivas de éxito para conservar la vida o mejorar la salud del receptor	204
e. El requisito de la mayoría establecida en los 18 años	205

	Pág.
f. El principio general del vínculo parental entre dador y receptor	206
g. El requisito del dictamen médico favorable.....	218
h. El principio de revocación. El consentimiento no puede ser sustituido ni complementado	219
i. La obligación de documentar lo actuado	221
j. Los casos de trasplantes de médula ósea,	221
k. La liberación de gastos a favor del deudor. La carga de dar información a sus beneficiarios por parte de las entidades que prestan el servicio de salud. Los casos de inasistencias laborales o de estudio en que incurra el deudor	224
l. Obras Sociales. Empresas de Medicina Prepaga. Jurisprudencia..	226
m. Provisión de medicamentos a personas carentes de recursos.....	228
8. Los actos de disposición de órganos o tejidos cadavéricos	229
a. Introducción	229
b. La facultad de la persona para donar órganos para después de su muerte	231
c. La mayoría de edad requerida.....	231
d. El principio de gratuidad	232
e. El destino de los órganos donados.....	232
f. La revocación del consentimiento	233
g. El caso de la donación de órganos o tejidos del menor fallecido no emancipado	234
h. De los lugares habilitados para expresar y recibir la manifestación de voluntad prevista en el art. 19, ley 24.193	235
i. Trasplantes con órganos cadavéricos. Jurisprudencia	237
9. El "consentimiento presunto"	238
a. Introducción	238
b. El consentimiento presunto. La norma legal.....	238
c. Aplicación art. 62, ley 24.193 y res. 48/2006, INCUCAI.....	240
10. Donación de órganos y tejidos y muerte violenta	244
a. Introducción	244
b. Muerte violenta. Modificación de la ley 24.193.....	245
c. El rol judicial en los casos de muerte violenta.....	246
d. El rol de los médicos ablacionistas en caso de muerte violenta ...	248
11. La muerte cerebral	249
a. La muerte cerebral. Antecedentes.....	249
b. La muerte encefálica	249

	Pág.
c. Los casos de coma profundo, estado vegetativo persistente y anencefalia	251
d. Antecedentes legales	252
e. Declaración de la Asociación Médica Mundial (AMM) sobre la Certificación de la Muerte y la Recuperación de Órganos	252
f. Muerte cerebral. Concepto legal	253
g. Aplicación de la res. 275/2010 MS	254
h. La certificación de la muerte cerebral	254
i. La hora del fallecimiento	255
j. Las obligaciones del establecimiento referentes al cuidado del cadáver	255
k. Doctrina judicial sobre la muerte encefálica	257
12. Las prohibiciones en materia de trasplantes	257
a. Introducción	258
b. Las prohibiciones en particular	259
13. Las conductas encuadradas como tipos penales. Sanciones	261
a. El comercio de órganos	261
b. Extracción indebida de órganos cadavéricos	262
c. Extracción de órganos de personas vivas, sin respetar los requisitos y formalidades normadas en el art. 15	263
d. Las sanciones correspondientes a los incumplimientos de las obligaciones normadas en la ley	263
e. Conductas cometidas con fin de lucro. Penas	264
f. Los delitos consumados por funcionarios públicos	264
14. Sanciones y procedimientos administrativos	265
a. Introducción	265
b. Las sanciones	265
c. Apercibimiento	265
d. Multas	266
e. Suspensión	266
f. Clausura	266
g. Suspensión o inhabilitación	266
h. Inhabilitación	266
i. Sanción ética	266
j. Prescripción	267
k. El debido proceso y el derecho de defensa	267

	Pág.
l. Los anuncios o la publicidad en materia de trasplantes de órganos. Autorización. Infracción. Multa	267
15. La política preventiva	268
16. El procedimiento judicial especial	270
a. Introducción	270
b. Acción civil	271
c. Cuestiones extrapatrimoniales	271
d. Competencia	271
e. La demanda	272
f. La audiencia	272
g. La sentencia	274
h. Apelación	274
i. Varios	275
17. Campaña nacional de donantes de órganos	275
a. De la campaña nacional de donantes de órganos	275
a.1. Campaña. Autoridad de aplicación	275
a.2. Ámbito de aplicación	275
a.3. Lugares y fechas	276
a.4. Procedimiento	276
a.5. Información y difusión	276
a.6. Capacitación del personal	276
a.7. Recursos económicos	277
18. El Instituto Nacional Central Coordinador de Ablación e Implante	277
a. Introducción	277
b. Preexistencia	278
c. Características	278
d. Fiscalización	278
e. Gobierno	279
f. Atribuciones del INCUCAI	280
g. Acciones	281
h. Funciones específicas	284
i. Fondo Solidario de Trasplantes	284
j. La estructura administrativa del INCUCAI. Organigrama. Objetivos. Responsabilidad primaria. Acciones	285
k. Organismos que aplican la ley 24.193 en las distintas jurisdicciones del país. Legislación aplicable	285
l. Jurisprudencia relacionada con la actuación del INCUCAI	285

CAPÍTULO 33**MUERTE CEREBRAL. UNA MIRADA CRÍTICA Y REFLEXIVA**

POR CARLOS GHERARDI

1. Examen del problema.....	294
2. Aspectos científicos.....	297
3. Aspectos bioéticos.....	300
4. Aspectos jurídicos.....	303
5. Dilemas actuales.....	305
6. Reflexión crítica. La muerte cerebral como límite.....	306

CAPÍTULO 34**LA INVESTIGACIÓN MULTINACIONAL, LA REGULACIÓN EN ARGENTINA Y LAS OBLIGACIONES MORALES DE LOS MÉDICOS**

POR SUSANA MARÍA VIDAL

1. Introducción y antecedentes.....	313
2. Estándares en investigación biomédica.....	321
3. El estándar local y el modelo ético <i>minimalista liberal</i>	323
4. Conceptos en movimiento.....	326
5. Explotación en investigación biomédica.....	326
6. La vulnerabilidad en investigación biomédica.....	331
7. Beneficios en investigación biomédica.....	336
8. Necesidades, beneficios y compensaciones en investigación biomédica.....	339
9. La investigación biomédica y las regulaciones en Argentina.....	341
10. El marco regulatorio.....	342
a. Ciudad de Buenos Aires.....	343
b. Provincia de Buenos Aires.....	344
c. Provincia de Córdoba.....	345
d. Otras provincias.....	346
11. Las prácticas en la investigación biomédica.....	346
12. El contexto internacional, las regulaciones nacionales y la ética de la profesión médica.....	350

CAPÍTULO 35**COMITÉS HOSPITALARIOS DE ÉTICA**

POR LUIS GUILLERMO BLANCO

1. Orígenes.....	357
2. Tipos de comités.....	372
3. Comités de Ética Asistencial.....	380
a. Concepto.....	380
b. Constitución interdisciplinaria. Miembros. Reglamento.....	380
c. Funciones. Casuística.....	386
d. Procedimientos de toma de decisión.....	392
4. Recepción legal de los Comités de Ética de la Salud en la República Argentina.....	398
5. Evaluación y aceptación de los Comités de Ética Asistencial: dificultades y problemas.....	410

PARTE VI**RESPONSABILIDAD CIVIL DE LOS PROFESIONALES DE LA SALUD****CAPÍTULO 36****MÉTODOS PARTICIPATIVOS DE PREVENCIÓN Y GESTIÓN DE CONFLICTOS EN MALA PRAXIS MÉDICA**

POR MARISA SIBOLDI y ALICIA GALLARDO

1. Mapa del Conflicto en Salud en la Argentina.....	419
2. El conflicto.....	422
3. El conflicto en la práctica de la medicina.....	424
4. Procesos adversariales y no adversariales en la resolución y/o gestión del conflicto en el sector salud.....	428
5. Arbitraje.....	430
6. Negociación.....	433
7. Mediación.....	436
8. La Evaluación Neutral Temprana (ENT).....	442
9. Comunicación e información como herramientas.....	444

	Pág.
10. El rol del abogado de parte en los procesos participativos de resolución de conflictos de responsabilidad profesional médica	449
11. Compromiso y elaboración de un acuerdo.....	453
12. Mejorar la relación médico-paciente en el siglo XXI	454

CAPÍTULO 37

LA DEMANDA DE DAÑOS EN LA PRAXIS MÉDICA

POR JUAN MARTÍN ALTERINI

1. Preliminar	457
2. La praxis	461
3. El ejercicio de la medicina.....	463
4. Estado de situación	465
5. La atribución.....	466
6. El Proyecto 2012	469
7. Régimen probatorio. Naturaleza de la obligación	470
8. Las cargas dinámicas de la prueba. Régimen probatorio	476
9. A modo de conclusión	480

CAPÍTULO 38

LA RESPONSABILIDAD CIVIL DE LOS MÉDICOS

POR OSCAR ERNESTO GARAY

1. Responsabilidad	483
a. Conceptos generales	483
b. Responsabilidad moral. Moral y Derecho	484
c. La responsabilidad jurídica. La responsabilidad civil	488
d. Responsabilidad médica extracontractual. Casos	490
2. La responsabilidad civil médica.....	492
a. Introducción. Los presupuestos de la responsabilidad civil	492
a.1. La relación de causalidad.....	494
a.2. El daño	497
a.3. Factores de atribución subjetivos y objetivos	497
b. La antijuridicidad	498
b.1. Conceptos generales	498
b.2. La antijuridicidad en el hecho médico	501

	Pág.
c. La culpa	508
c.1. Factores de atribución subjetivos y objetivos	508
c.2. Culpa. Concepto. Aspectos generales. Introducción a la culpa profesional médica	510
c.3. La culpa profesional médica	518
3. El equipo médico. Responsabilidad civil	524
a. Introducción. La responsabilidad del grupo médico. Responsabilidad colectiva	524
b. La responsabilidad civil en caso de acto médico en equipo	527
b.1. La responsabilidad del jefe del equipo médico.....	529
c. La responsabilidad civil de las entidades sanitarias (sanatorios, clínicas, otras)	534
c.1. Responsabilidad contractual de los establecimientos asistenciales	536
c.2. Estipulación a favor de tercero (art. 504, Cód. Civil).....	537
c.3. Obligación tácita de seguridad (deber de seguridad).....	540
4. Bibliografía.....	542

CAPÍTULO 39

LA RESPONSABILIDAD MÉDICA ACORDE A LOS LINEAMIENTOS DE LA REFORMA CIVIL

POR SILVIA YOLANDA TANZI y CARLOS ALBERTO FOSSACECA

1. Introducción	545
2. Presentación del tema y de los planteos de investigación	546
3. Metodología.....	547
a. Concepto de responsabilidad médica	547
b. Características.....	548
4. Esferas de la responsabilidad	548
5. Ubicación legislativa	550
6. Naturaleza de la obligación	551
7. Presupuestos de la responsabilidad civil	552
a. Antijuridicidad	552
b. Daño	554
c. Relación de causalidad.....	558
d. Factor de atribución	560
8. Actividad probatoria referente a los factores de atribución, de las eximentes y de la relación causal.....	563

	Pág.
9. Supuestos especiales.....	566
a. Responsabilidad del médico anestesista	567
a.1. Preanestesia.....	571
a.2. Anestesia.....	571
a.3. Postanestesia	572
a.4. Relación del anestesista con el médico cirujano.....	572
b. Responsabilidad del sanatorio, clínica y hospital.....	575
10. Conclusiones	577
11. Bibliografía.....	579

CAPÍTULO 40

LA RESPONSABILIDAD CIVIL DEL MÉDICO ANESTESISTA

POR FÉLIX A. TRIGO REPRESAS

1. Introito	583
2. Anestesista: concepto y funciones.....	583
3. Autonomía científica y técnica del anestesista	586
4. Las tres fases en que se despliega la labor del anestesista	587
a. Etapa preanestésica.....	587
b. Etapa anestésica.....	588
c. Etapa postanestésica	590
5. Los presupuestos de la responsabilidad civil del anestesista.....	591
6. La antijuridicidad.....	593
7. El nexo causal	595
8. Factores subjetivos de atribución: la imputabilidad por culpa o dolo	596
9. El deber medical como "obligación de medios"	598
10. Factores objetivos de atribución: responsabilidad médica por daños causados con intervención de cosas	605
11. Factores objetivos de atribución: responsabilidad indirecta del jefe del equipo médico y colectiva de todos sus integrantes	612

CAPÍTULO 41

RESPONSABILIDAD DEL OBSTETRA

POR RICARDO D. RABINOVICH-BERKMAN

1. Introducción.....	617
----------------------	-----

	Pág.
2. La doctrina "Torres de Carballo".....	620
3. El fallo "B"	624
4. Otros casos vinculados con partos.....	625
5. Cesárea.....	627
6. Aborto.....	631
7. Neonatología	635
8. Cuestiones probatorias	636
9. Algunas otras peculiaridades de la responsabilidad obstétrica	637

CAPÍTULO 42

RESPONSABILIDAD CIVIL DEL MÉDICO DE GUARDIA

POR ALEJANDRO MARCOS AZVALINSKY

1. Consideraciones preliminares	641
2. Sobre la normativa aplicable.....	644
3. ¿Constituye la guardia una especialidad médica?.....	647
4. Obligaciones de medios y de resultados	649
5. Carga de la prueba. Cargas probatorias dinámicas.....	650
6. Notas distintivas del actuar en la guardia	650
a. Urgencia	650
b. Consentimiento informado y relación médico-paciente.....	651
c. Escasez o inexistencia de estudios	657
d. Limitaciones y disposiciones institucionales y organizativas	659
7. Responsabilidad civil. Sus presupuestos.....	662
8. El daño	662
9. Factor de atribución subjetivo: la culpa. Manifestaciones del obrar culposo.....	663

CAPÍTULO 43

RESPONSABILIDAD PROFESIONAL DEL PERSONAL DE ENFERMERÍA. SITUACIÓN ACTUAL. REGULACIÓN LEGAL

POR FEDERICO C. TALLONE

1. La situación actual del profesional en enfermería	669
2. Regulación legal de la actividad. Función, derechos y obligaciones del profesional en enfermería	671

	Pág.
3. La relación entre el personal de enfermería y los profesionales médicos. Subordinación y autonomía	673
4. Algunas actividades relevantes del personal de enfermería y su incidencia en la responsabilidad del profesional del enfermero	674
a. Las indicaciones médicas	674
b. Administración de medicamentos	677
5. Conclusiones	678

CAPÍTULO 44

RESPONSABILIDADES DERIVADAS DE LA TRANSFUSIÓN DE SANGRE

POR RICARDO D. RABINOVICH-BERKMAN

1. Introducción	681
2. Otras terapias alternativas	685
3. Algunas consideraciones generales	696
4. La doctrina "Bahamondez"	699
5. Jurisprudencia que impuso la transfusión	702
6. Comentarios a estos fallos	706
7. Jurisprudencia que aceptó la objeción	708
8. Conclusiones	710

CAPÍTULO 45

NUEVOS CONTORNOS DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL DE LOS MÉDICOS PSIQUIATRAS

POR JULIO A. MARTÍNEZ ALCORTA

1. Introducción	713
2. Cosmovisiones sobre los problemas de salud mental	714
a. El modelo de prescindencia	715
b. El modelo paternalista o rehabilitador	715
c. El modelo social o de DD.HH.	716
3. Directrices generales de la Ley Nacional de Salud Mental	716
a. Derecho a la intimidad y a la confidencialidad	719
b. Derecho a la autonomía para la toma de decisiones frente al tratamiento	721
c. Derecho al trato igualitario	725

	Pág.
c.1. Derecho a recibir asistencia en la comunidad	725
c.2. Derecho a no ser objeto de pruebas clínicas ni de tratamientos experimentales	727
c.3. Derecho a no ser esterilizado y a que sean evitados los tratamientos psiquiátricos	728
c.4. Derecho a trabajar y a recibir la remuneración	728
c.5. Derecho a la rehabilitación y a la resocialización	728
c.6. Derecho a la libertad de religión y conciencia	729
d. Derecho a la protección	729
4. Principios generales plasmados en el Proyecto sobre la autonomía ..	730
5. Diferencia entre el daño psíquico y el daño moral	733
6. A modo de conclusiones	735

CAPÍTULO 46

RESPONSABILIDAD CIVIL DE LOS ODONTÓLOGOS

POR FERNANDO ALFREDO SAGARNA

1. Introito	737
2. El odontólogo	737
3. Normativa aplicable a la odontología	740
4. Naturaleza de la responsabilidad civil del odontólogo	740
5. Inaplicabilidad de la Ley de Defensa del Consumidor a la prestación odontológica	742
6. Responsabilidad civil del odontólogo	743
7. Diversos supuestos de mala praxis odontológica	747
a. Daño derivado de la anestesia	747
b. Daño derivado de la colocación de prótesis dental	748
c. Daño causado por partes colocadas en la cavidad bucal	748
d. Daño ocasionado a partes de la cavidad bucal. El "consentimiento informado" y la "historia clínica" en la actividad odontológica ..	749
e. Daño originado por las cosas que emplea el odontólogo	750
f. Daño producido en tratamientos estéticos	753
g. Daño producido por el contagio de enfermedades	753
8. La responsabilidad civil del odontólogo en el Proyecto de Código Civil y Comercial de 2012 (con media sanción del Senado de la Nación Argentina)	755
a. Introito	755
b. Responsabilidad civil del odontólogo en el Proyecto	756

	Pág.
CAPÍTULO 47	
EL FARMACÉUTICO Y LOS MEDICAMENTOS	
POR CLAUDIA VIVIANA MADIES	
1. Breve introducción a las funciones del farmacéutico	759
2. Políticas de medicamentos y función del farmacéutico	761
3. Ejercicio de la profesión: legislación aplicable y poder de policía	765
a. El farmacéutico	765
b. La farmacia	767
c. Algunas denominaciones farmacéuticas	768
4. Responsabilidad profesional del farmacéutico	768
a. Expende un medicamento recetado por el médico	769
b. Ser depositario o custodio de los productos medicinales o farmacológicos	773
c. Controlar el cumplimiento de las disposiciones legales y reglamentarias	774
d. Dispensar medicamentos en caso de dolencias habituales no riesgosas	774
e. Sustituir medicamentos genéricos	776
f. Preparar recetas magistrales	776
g. Informar al paciente	777
h. Deber de conocimiento	777
i. Aplicar inyecciones	778
j. Guardar secreto profesional	778
k. Prestar asistencia de primeros auxilios en caso de urgencia	778
l. Deber de información: debe informarle al paciente calidad del fármaco y efectos adversos, mientras el paciente debe colaborar con la información que le aporta para facilitar el control de su uso adecuado y dispensación	779
m. Jurisprudencia	780
5. Defensa del consumidor y la cadena de comercialización: laboratorios, importadores y distribuidores	782
6. Defensa del consumidor y responsabilidad del farmacéutico	786
7. Estupefacientes y funciones de control	787
Jurisprudencia	789
8. Consideraciones finales	789

	Pág.
CAPÍTULO 48	
RESPONSABILIDAD CIVIL DERIVADA DEL SERVICIO DE URGENCIAS MÉDICAS	
POR ROBERTO ÁNGEL MENEGHINI	
1. Prólogo	791
2. Definición	793
3. Formas de contratación	793
4. Obligaciones	798
a. Primera obligación	799
a.1. Acudimiento al lugar indicado dentro de un radio geográfico predeterminado, en tiempo de acuerdo con la patología descripta por quien requirió el servicio	799
a.2. Acudir con el debido equipamiento humano y material acordes con la naturaleza de la prestación convenida	811
b. Segunda obligación	815
c. Tercera obligación	822
c.1. Carencia de equipamiento —humano y material— en el móvil	823
c.2. Omisión del traslado	827
c.3. Accidentes de tránsito	831
c.4. Mal estibaje de los elementos en el móvil	832
5. Naturaleza jurídica de la responsabilidad	833
6. Daño reparable	837
a. Incidencia causal de la patología preexistente	837
b. Pérdida de chance	839
7. Epílogo	841
CAPÍTULO 49	
DAÑO A LA PERSONA POR INSUFICIENCIA DE LA INFRAESTRUCTURA SANITARIA EN LA REPÚBLICA ARGENTINA	
POR LUIS O. ANDORNO (+)	
1. Introducción	843
2. Daño a la persona por insuficiencia de la infraestructura sanitaria en la República Argentina. Perfiles civilísticos	845
3. Obligación especial de custodia en las clínicas psiquiátricas	848

	Pág.
4. Responsabilidad del Estado. Actividad riesgosa. Atención de enfermos de SIDA	848
5. Obligación de custodia en las clínicas geriátricas	849
6. Responsabilidad del médico por la prescripción de medicamentos..	850
7. Los residuos peligrosos. La responsabilidad en la ley argentina 24.051	851

CAPÍTULO 50

ESTADO ACTUAL DE LA DOCTRINA JUDICIAL SOBRE LA RESPONSABILIDAD CIVIL MÉDICA

POR JUAN MANUEL PRÉVÔT

1. Principios aplicables	853
a. Regla general	853
b. Presupuestos de la responsabilidad civil médica	854
2. Naturaleza jurídica de la relación médico - paciente	855
a. Tesis contractualista	855
b. Naturaleza extracontractual	857
c. Responsabilidad civil de los hospitales públicos y de los médicos auxiliares que utiliza para el cumplimiento de su obligación	858
c.1. Responsabilidad del Estado	858
c.2. La cuestión de los hospitales públicos	859
c.2.1. De los establecimientos asistenciales en general	859
c.2.2. De los hospitales públicos en particular	860
c.2.2.1. Tesis contractualista fundada en el derecho privado	860
c.2.2.2. Tesis extracontractualista fundada en el derecho público	861
c.3. La responsabilidad de los médicos (auxiliares, sustitutos o colaboradores) que los hospitales utilizan para el cumplimiento de su obligación	861
c.3.1. Postura que sostiene la responsabilidad extracontractual del médico	861
c.3.2. Contractualistas. Distintas posiciones	863
c.4. Responsabilidad por deficiencias de la estructura hospitalaria	864
3. El componente aleatorio en la práctica médica	866
a. Usos y abusos	866
a.1. Connotación histórica	866
a.2. Álea, predisposiciones y automatismo judicial	867

	Pág.
a.3. Álea y acto médico. Distintas posturas	867
b. Obligaciones de medios y de resultado en el ámbito médico	870
b.1. La concepción tradicional de la responsabilidad médica. Obligación de medios	870
b.2. Obligación de resultado. Ensayo clasificatorio	870
b.2.1. Obligaciones de seguridad	870
b.2.2. "Actividades instrumentales" a la prestación de servicios médicos y servicios hospitalarios	870
b.2.3. "Actos médicos" considerados (por estado de la ciencia y las condiciones del paciente) de fácil ejecución	873
4. La antijuridicidad en la actividad médica	875
a. Fuentes de conductas antijurídicas	875
5. El daño en los procesos de mala praxis médica	877
a. Algunos aspectos peculiares de la cuestión	877
b. Rubros resarcitorios. Casuística jurisprudencial	877
b.1. Daño patrimonial	877
b.1.1. Gastos terapéuticos (daño emergente)	877
b.1.2. Lucro cesante	878
b.1.3. Pérdida de chances de curación o supervivencia	879
b.1.4. Incapacidad sobreviniente	880
b.1.5. Gastos de sepelio	880
b.1.6. Costos de terapias psicológicas y tratamientos estéticos reparadores	881
b.1.7. Gastos de mantenimiento y subsistencia	881
b.1.8. Pérdida de chances de ayudas futuras	881
b.2. Daño moral (genérico)	882
b.2.1. Daño moral genérico	882
6. Factor de atribución	883
a. Culpabilidad	883
b. Error excusable y discrecionalidad	884
c. Casuística jurisprudencial	886
d. Supuestos de factor de atribución controvertido	888
d.1. Infecciones nosocomiales	888
d.1.1. Culpa probada	888
d.1.2. Culpa presunta	890
d.1.3. Responsabilidad objetiva	891
d.2. Oblito quirúrgico	893

	Pág.
d.3. Fórceps	895
7. El nexa de causalidad en la responsabilidad civil médica	896
a. Principios generales	896
8. Prueba	897
a. Medios de prueba en general	897
b. Medios de prueba en particular	897
b.1. La historia clínica.....	897
b.1.1. Marco normativo.....	897
b.1.2. Definición legal	898
b.1.3. Caracteres	898
b.1.4. Importancia	900
b.1.5. Funciones	901
b.1.6. Criterios jurisprudenciales.....	901
b.1.7. Historia clínica Informatizada	902
b.1.8. Titularidad	904
b.1.9. Contenido.....	905
b.1.10. Integridad	906
b.1.11. Unicidad	907
b.1.12. Depositarios	907
b.1.13. Plazo de conservación	907
b.1.14. Ausencia y pérdida.....	908
b.1.15. Legitimación.....	909
b.1.16. Acceso en caso de negativa	910
b.1.17. Valor probatorio	913
b.2. Pericial médica.....	915
9. Responsabilidades especiales	916
a. Obstetricia.....	916
a.1. Connotaciones particulares	916
a.2. ¿Obligación de medios o resultados?	916
a.3. Situaciones más frecuentes.....	918
a.3.1. Embarazo	918
a.3.1.1. Omisión de controles previos	918
a.3.1.2. Ausencia del obstetra en la sala de parto.....	919
a.3.1.3. Omisión de realizar los controles necesarios para detectar cualquier complicación obstétrica durante el parto	919
a.3.1.4. Omisión de requerir la asistencia inmediata de un pediatra.....	920

	Pág.
a.3.1.5. Olvido quirúrgico.....	920
a.3.1.6. Diagnóstico tardío	921
a.3.1.7. Deficiencias en la historia clínica	921
a.3.2. Operación cesárea.....	922
a.3.2.1. Si existía —o no— la necesidad de recurrir a ella	922
a.3.2.2. Si una vez fundada la decisión, su práctica fue —o no— oportuna	922
a.3.2.3. Si el acto quirúrgico se ejecutó —o no— con buena técnica y conforme a la <i>lex artis</i>	923
a.3.3. Distocia de hombros	924
a.3.4. Fórceps	925
a.3.5. Período placentario.....	925
a.3.5.1. Alta prematura e información deficiente.....	926
a.3.5.2. Hemorragias.....	926
a.3.6. Infecciones puerperales.....	926
a.3.7. Olvidos quirúrgicos.....	927
a.3.8. Dañados causados con la cosa.....	927
b. Parteras.....	928
c. Anestesiología.....	931
c.1. Introducción.....	931
c.1.1. Caracterización jurídica de la prestación anestésica	931
c.1.1.1. Aleatoria (obligación de medios)	931
c.1.1.2. Funcionalmente dependiente	932
c.1.1.3. Científicamente autónoma	933
c.1.1.4. Conflictiva	933
c.1.2. Accidentes anestésicos	934
c.2. Responsabilidad del anestesiólogo.....	934
c.2.1. Etapa pre-anestésica	934
c.2.2. Etapa anestésica propiamente dicha.....	936
c.2.2.1. Errores técnicos no excusables	936
c.2.2.2. Administración incorrecta de la anestesia.....	937
c.2.2.3. Deficiente control y supervisión del anestesiado.....	938
c.2.3. Etapa postanestésica.....	939
d. Oftalmología	939
d.1. Introducción	939
d.2. Responsabilidad civil del oftalmólogo.....	940
d.2.1. Principios aplicables.....	940

	Pág.
d.2.2. Obligación de medios	940
d.3. Casuística	940
d.3.1. Utilización imprudente de rayos láser	940
d.3.2. Omisión de informar al paciente	940
d.3.3. Deber de efectuar interconsultas y derivar oportunamente	942
d.3.4. Técnica deficiente	943
e. Emergentología	943
e.1. Consideraciones generales	943
e.1.1. Contrato de cobertura de emergencia médica	943
e.1.2. Obligaciones emergentes a cargo del prestador	943
e.1.2.1. Acudimiento urgente al lugar que la patología del paciente lo demande, dentro de un radio geográfico predeterminado, con el equipamiento humano y material, adecuado	944
e.1.2.2. Prestación galénica primaria	945
e.1.2.3. Traslado, con premura debida, para la continuación del tratamiento	946
f. Guardia médica	950
f.1. Introducción	950
f.1.1. Médico de guardia	950
f.1.2. Guardia médica	950
f.1.3. Tipos de guardias	950
f.1.4. Casuística jurisprudencial	951
g. Cardiología	954
g.1. Aspectos generales	954
g.2. Connotaciones particulares	954
g.2.1. Pérdida de chance de curación o supervivencia	954
g.2.2. Enlace causal	955
h. Cirugía estética	955
h.1. El álea en las cirugías estéticas. Contrastes de opinión	955
h.1.1. Obligación de medios	955
h.1.2. Obligación de resultado	957
h.1.3. Postura Intermedia	958
i. Ortopedia y traumatología	959
i.1. Aclaración previa	959
i.2. Competencia	959
i.3. Naturaleza jurídica de la prestación traumatológica	960

	Pág.
i.4. Casos habituales	960
i.4.1. Técnica negligente	960
i.4.2. Falta de interconsulta	960
i.4.3. Alta prematura. Prescripción imprudente de medicamentos	961
i.4.4. Infecciones intrahospitalarias	961
j. Anatomía patológica	961
j.1. Definición	961
j.2. Anatohemopatólogo	962
j.3. ¿Obligación de medios o de resultado?	962
j.3.1. Análisis médicos simples. Obligación de resultado	962
j.3.2. Estudios de alta complejidad. Obligación de medios	963
k. Urología	963
k.1. Definición	963
k.2. Casuística	963
l. Neurología	964
l.1. Concepto	964
l.2. Casuística	964
m. Otorrinolaringología	965
m.1. Noción	965
m.2. Tipología de la prestación	965
n. Odontología	965
n.1. Características del acto odontológico	965
n.2. Accidentes dentales	966

CAPÍTULO 51

EL SEGURO DE RESPONSABILIDAD CIVIL MÉDICA

POR CARLOS ALBERTO SCHIAVO

1. Introducción	969
2. La Constitución Nacional y la Ley de Defensa de los Usuarios y Consumidores	969
a. Tesis negativas	970
b. Pareceres afirmativos	973
c. Tesis de la armonización legislativa	975
3. Del proceso de reforma de las leyes que regulan la actividad aseguradora	975

	Pág.
4. El concepto de riesgo y probabilidad	976
5. El contrato de seguro y el seguro de responsabilidad civil	982
a. Formación del contrato	982
a.1. Principios generales	982
a.2. Los contratos de consumo	983
a.3. Los contratos de formación paritaria	984
a.4. El concepto jurídico de oferta, la llamada propuesta de contrato y la acción de solicitar un seguro	984
b. La intermediación en la celebración del contrato	986
c. El objeto del contrato de seguro. El riesgo	987
d. La causa del contrato: el interés asegurable	987
e. La suma asegurada, Límite de la obligación de la aseguradora.....	988
f. El siniestro	989
f.1. La relación entre la deuda de responsabilidad del asegurado y la obligación de la aseguradora	989
f.2. La exclusión de cobertura por provocación dolosa y culpa grave	990
f.3. La comunicación del hecho	992
f.4. Contenido de la denuncia del hecho	992
f.5. Quién debe efectuar la denuncia y destinatario de la misma ..	993
f.6. La dirección de proceso, defensa penal, defensas frente a la demanda civil	993
f.7. Límites por acontecimiento. Descubiertos obligatorios y franquicias	994
g. El pago del precio del seguro (la prima)	995
h. Interpretación del contrato de seguro	997
6. El seguro de responsabilidad civil médica	999
a. El riesgo asegurado, delimitación, riesgos excluidos	1000
b. Riesgos excluidos	1001
c. La suma asegurada	1001
d. La franquicia y el descubierto obligatorio	1002
e. Delimitación temporal	1003
f. Delimitación espacial	1003
g. Seguro de responsabilidad civil de clínicas, sanatorios y hospitales	1004
h. Distintas variantes comerciales en nuestro país	1005