

# RESPONSABILIDAD PROFESIONAL DE LOS MÉDICOS

ÉTICA, BIOÉTICA Y JURÍDICA:  
CIVIL Y PENAL



2DA. EDICIÓN ACTUALIZADA Y AMPLIADA

TOMO III

RESPONSABILIDAD PENAL DE LOS PROFESIONALES  
DEL ARTE DE CURAR

MEDICAMENTOS Y SALUD

ASPECTOS INSTITUCIONALES DE LA PRESTACIÓN  
MÉDICA. RESPONSABILIDAD CIVIL



OSCAR ERNESTO GARAY

*Director*

THOMSON REUTERS

**LA LEY**

# ÍNDICE GENERAL

Pág.

## PARTE VII

### RESPONSABILIDAD PENAL DE LOS PROFESIONALES DEL ARTE DE CURAR

#### CAPÍTULO 52

##### LA RESPONSABILIDAD PENAL

POR LUIS FERNANDO NIÑO

1. Concepto y función del Derecho Penal .....	4
2. El marco constitucional: el derecho penal de acto .....	7
3. La conducta como elemento sustantivo del delito.....	11
4. Los caracteres específicos del delito: la tipicidad, la antijuridicidad y la culpabilidad .....	13
a. La tipicidad.....	13
a.1. Tipicidad legal.....	13
a.2. El tipo legal.....	14
a.3. Clasificación de los tipos legales: tipos dolosos, culposos y preterintencionales; tipos activos y omisivos.....	15
a.4. Breve referencia al aspecto negativo de la tipicidad legal .....	21
a.5. Tipicidad conglobada o sistemática.....	22
a.6. La aquiescencia del titular del bien jurídico .....	24
b. La antijuridicidad .....	27
c. La culpabilidad .....	30
5. La pena como consecuencia del delito. Diferentes manifestaciones .	33
a. Introducción. Las manifestaciones de la coerción penal .....	33
b. La prisión como manifestación esencial de los sistemas penales contemporáneos. Fundamentos y crítica .....	34
c. Panorama actual de la cuestión de la pena .....	37

**CAPÍTULO 53****HOMICIDIOS, LESIONES Y ABORTOS RELACIONADOS  
CON EL ARTE DE CURAR**

POR PABLO JANTUS y PATRICIA QUIRNO COSTA  
(CON LA COLAB. DE GUADALUPE JANTUS DINALE)

1. Introducción .....	39
a. La ciencia médica y el progreso tecnológico .....	39
b. La relación médico-paciente .....	42
2. Los bienes jurídicos vida y salud .....	45
a. Las normas aplicables .....	45
b. Los bienes jurídicos, vida e integridad de la persona .....	47
3. Los homicidios y lesiones dolosas .....	49
a. Estructura de los tipos penales .....	49
b. Homicidio simple .....	51
b.1. Características generales .....	51
b.2. Nacimiento de la persona humana .....	52
b.3. Concepto de muerte .....	55
b.4. Los tipos penales de omisión .....	56
c. Los homicidios agravados .....	65
c.1. Introducción .....	65
c.2. Las modalidades previstas en la ley .....	67
d. Los homicidios atenuados .....	72
d.1. El homicidio preterintencional .....	72
d.2. El homicidio emocional .....	74
e. Las lesiones dolosas .....	75
e.1. Daño en el cuerpo .....	75
e.2. Daño en la salud .....	76
e.3. Lesiones leves .....	76
e.4. Lesiones graves .....	76
e.5. Lesiones gravísimas .....	78
e.6. Agravantes .....	80
e.7. Atenuantes: emoción violenta .....	80
4. Los homicidios y lesiones culposas .....	80
a. Estructura de los tipos culposos .....	80
b. El homicidio culposo .....	84
b.1. Características generales .....	84
b.2. Criterios para evaluar la violación de la norma de cuidado .....	86

b.3. La omisión impropia culposa .....	94
c. Las lesiones culposas .....	98
5. El delito de aborto .....	99
a. Introducción .....	99
b. Los tipos penales de aborto en el Código Penal .....	102
b.1. Características generales .....	102
b.2. Las figuras de aborto previstas en el Código Penal .....	105
b.3. La participación de los profesionales del arte de curar .....	108
b.4. Los abortos impunes .....	110
c. El deber de denunciar de los médicos .....	129

**CAPÍTULO 54****GENÉTICA Y DERECHO PENAL**

POR STELLA MARIS MARTÍNEZ

.....	143
-------	-----

**CAPÍTULO 55****EUTANASIA Y SUICIDIO ASISTIDO**

POR LUIS FERNANDO NIÑO

1. A manera de introducción .....	155
2. De lo que se puede y de lo que se debe hacer en la moderna Medicina. En busca de una brújula axiológica .....	158
3. A la luz de los principios: reivindicando el derecho a una muerte digna .....	164
Ensayo de ubicación de las diversas modalidades de eutanasia en el cuadro general de la teoría del delito .....	165

**CAPÍTULO 56****LOS DELITOS CONTRA LA SALUD PÚBLICA**

POR MARCELO RODRÍGUEZ JORDÁN

1. Introducción. La Salud Pública .....	171
2. Los delitos y contravenciones (reseña) .....	175
3. Los residuos peligrosos y los delitos ambientales (leyes 24.051 y 25.612) .....	177
4. Comentarios generales .....	180
5. Bibliografía consultada .....	181

**CAPÍTULO 57****EL CERTIFICADO MÉDICO FALSO**

POR MARCELO RODRÍGUEZ JORDÁN

1. Introducción.....	183
2. El certificado médico.....	188
a. Concepto.....	188
b. El certificado médico falso.....	189
3. Bibliografía consultada.....	191

**CAPÍTULO 58****CONTAGIO DE ENFERMEDADES VENÉREAS  
Y ENFERMEDADES PELIGROSAS PARA LAS PERSONAS**

POR HÉCTOR OMAR SAGRETTI

1. Introducción.....	193
2. Precisión de algunos conceptos.....	193
3. Consecuencia jurídico penal del contagio de enfermedades.....	195
a. Contagio de enfermedades venéreas.....	195
b. Contagio de enfermedades peligrosas para las personas.....	203
c. Consentimiento de la víctima.....	207
4. Figura culposa.....	208
5. Casos de responsabilidad profesional.....	210

**CAPÍTULO 59****SECRETO MÉDICO Y DEBER DE DENUNCIA**

POR MARIANA GRASSO

Revelación de secreto profesional.....	219
--	-----

**CAPÍTULO 60****OMISIÓN DE DENUNCIA**

POR MARIANA GRASSO Y SUSANA ECHEVARRÍA

**CAPÍTULO 61****RESPONSABILIDAD PENAL MÉDICA EN CASOS DE AFECTACIÓN  
DEL ESTADO CIVIL DE LAS PERSONAS**

POR MARIANO HERNÁN BORINSKY

1. Introducción. Bien jurídico protegido.....	267
2. Represión del tráfico de niños. Tratados Internacionales de Derechos Humanos.....	270
3. Supresión y suposición del estado civil y de la identidad. Disposiciones penales aplicables.....	271
4. Responsabilidad penal de los profesionales de la salud.....	272
5. Las conductas ilícitas: hacer incierto, alterar o suprimir el estado civil de otro.....	273
6. ¿Propósito de causar perjuicio?.....	274
7. Concurrencia de una acción que atenta contra el estado civil con otras previstas por el Código Penal.....	275
a. Falsificaciones.....	275
b. Ocultación y retención de menores.....	279
8. Suposición del estado civil.....	281
9. Agravamiento de la sanción por la condición del sujeto pasivo.....	281
10. Intermediación en la perpetración de estos delitos.....	282
11. Reglas para la excarcelación en esta clase de delitos.....	283
12. Ley 24.193 de Trasplantes de Órganos y Material Anatómico Humano. ¿Puede haber responsabilidad penal médica en los casos en que se verificó el cumplimiento de los requisitos previstos por el art. 23 de la ley?.....	284
13. A modo de colofón.....	287

**CAPÍTULO 62****EL DELITO DE PRIVACIÓN ILEGÍTIMA DE LA LIBERTAD  
COMETIDO A TRAVÉS DEL EJERCICIO DE LA MEDICINA:  
EL ACTO MÉDICO. LA INTERNACIÓN. LA SALUD MENTAL**

POR GUILLERMO E. H. MOROSI

(CON LA COLAB. DE ISIDRO J. MARTÍN ARAMBURÚ)

1. Introducción.....	289
2. Parte general.....	291
a. La protección de la libertad en el Código Penal. Delimitación del objeto de estudio.....	291

	Pág.
b. Enunciación normativa.....	292
c. El bien jurídico tutelado.....	293
d. Características del tipo penal .....	294
d.1. Tipo objetivo .....	294
d.2. Tipo subjetivo .....	296
d.3. Consumación y tentativa .....	297
e. <i>Excursus</i> sobre participación criminal.....	297
e.1. Autor .....	297
e.2. Partícipe.....	298
3. Parte especial.....	298
a. La protección de la libertad individual.....	299
b. Libertad individual <i>vs.</i> derechos de terceros .....	299
c. Libertad individual y medicina .....	300
d. Qué debe entenderse por “ejercicio de la medicina”.....	300
e. Obligaciones y prohibiciones genéricas de los profesionales que ejercen la medicina. La voluntad del paciente.....	301
e.1. Obligaciones.....	301
e.2. Prohibiciones .....	302
e.3. La autonomía de la voluntad como derecho del paciente .....	302
e.3.1. La manifestación de voluntad en el Código Civil. La cuestión antes de la sanción de la LDP.....	303
e.3.2. La autonomía de la voluntad en la LDP .....	305
e.3.3. El “consentimiento informado” y la “información sanitaria” en la LDP .....	306
f. La ilegalidad del ejercicio de la medicina.....	308
f.1. El aspecto subjetivo del tipo. Remisión .....	308
f.2. La privación de libertad “ilegal” .....	308
g. El médico como autor <i>directo</i> del delito de privación ilegal de libertad.....	309
g.1. Internación contra la voluntad del paciente.....	309
g.1.1. Marco legal. Remisión.....	309
g.1.2. Supuestos típicos.....	310
g.2. Internación voluntaria.....	311
g.2.1. Voluntad, “información sanitaria” y “consentimiento informado”. Remisión.....	312
g.2.2. Incidencia del consentimiento informado en la figura penal .....	312
g.2.3. Supuestos típicos.....	313
h. El médico como autor <i>mediato</i> del delito de privación ilegal de libertad .....	313

	Pág.
i. Salud mental y privación de libertad .....	314
i.1. Estado de la cuestión y antecedentes normativos .....	315
i.2. La Ley Nacional de Salud Mental .....	316
i.3. Salud mental y capacidad civil .....	316
i.4. Derechos de las personas con padecimiento mental.....	317
i.5. La internación de personas con padecimiento mental.....	319
i.5.1. Carácter restrictivo.....	319
i.5.2. Requisitos .....	319
i.5.3. Clases de internación.....	320
i.5.4. Supervisión.....	320
i.6. Supuestos típicos .....	321
i.6.1. Internación voluntaria (arts. 16, 18 y 19 de la LSM).....	322
i.6.2. Internación involuntaria (arts.18, tercera parte, y 20 a 26 de la LSM).....	323
4. Abreviaturas utilizadas .....	326
5. Bibliografía consultada.....	326

### CAPÍTULO 63

#### NORMAS PENALES EN LEYES COMPLEMENTARIAS (SU RELACIÓN CON LA MEDICINA Y LOS PROFESIONALES DE LA SALUD)

POR FABIÁN CÉLIZ

1. Introducción.....	329
2. Marco político-criminal. Derecho Penal moderno .....	329
3. Ley 12.331: Profilaxis Antivenérea y Examen Prenupcial Obligatorio .....	334
4. Ley 20.974: Identificación del Potencial Humano Nacional.....	336
5. Ley 22.990: Regulación de las actividades relacionadas con la sangre humana, sus componentes, derivados y subproductos.....	342
6. Ley 23.737: Estupefacientes y Psicotrópicos .....	344
7. Ley 24.193: Ley de Trasplantes de Órganos y Material Anatómico Humano .....	348
8. Ley 24.819: Deporte. <i>Antidoping</i> .....	361
9. Bibliografía.....	364

### CAPÍTULO 64

#### JURISPRUDENCIA PENAL VINCULADA A LA ACTIVIDAD PROFESIONAL MÉDICA

POR MARCELO RODRÍGUEZ JORDÁN

1. Homicidio culposo.....	367
---------------------------	-----

	Pág.
a. Introducción .....	367
b. Jurisprudencia .....	370
2. Lesiones culposas.....	381
a. Introducción .....	381
b. Jurisprudencia .....	382
3. Aborto.....	385
a. Introducción .....	385
b. Jurisprudencia .....	386
4. Secreto profesional.....	389
a. Introducción .....	389
b. Jurisprudencia .....	391
5. Falsificación de documentos.....	393
a. Introducción .....	393
b. Jurisprudencia .....	395
6. Bioética.....	397
a. Introducción .....	397
b. Jurisprudencia .....	401
7. Bibliografía consultada.....	407

## PARTE VIII

### MEDICAMENTOS Y SALUD

#### CAPÍTULO 65

##### POLÍTICA DE MEDICAMENTOS: CONCEPTOS, HERRAMIENTAS Y TENDENCIAS

POR FEDERICO TOBAR

1. Presentación .....	411
2. ¿Qué significa política de medicamentos?.....	411
a. Funciones del Estado respecto a medicamentos.....	412
b. Ejes en la formulación de las intervenciones estatales en el área ...	415
c. Clasificación de las políticas según sus objetivos .....	417
d. Inventario de las políticas de medicamentos centradas en el ac- ceso .....	419
3. Tendencias en la formulación de políticas de medicamentos en América latina .....	420

	Pág.
a. Formulación de políticas farmacéuticas .....	420
b. Regulación .....	421
b.1. Normatización .....	421
b.2. Registro .....	422
b.3. Reducciones de las barreras de ingreso .....	423
b.4. Financiación selectiva .....	426
b.5. Control de precios.....	429
b.6. Creación de Mercados de Genéricos Intercambiables.....	433
b.7. Prescripción .....	438
b.8. Dispensación.....	440
c. Informar .....	441
d. Provisión pública .....	443
4. Debilidades y fortalezas de las políticas de medicamentos en Améri- ca Latina .....	452

#### CAPÍTULO 66

##### PATENTES MEDICINALES. PROPIEDAD INTELECTUAL

POR CAROLA MUNETTI

1. La salud pública y las patentes de medicamentos .....	455
a. La salud pública como eje del sistema .....	455
b. El medicamento y su regulación .....	458
c. El sistema de patentes .....	462
c.1. Los derechos de propiedad intelectual .....	462
c.2. La patente y las características del sistema de patentes actual	465
2. Marco normativo.....	469
a. El dominio público y los acuerdos multilaterales.....	469
a.1. El Acuerdo de Marrakech de 1994 .....	470
a.2. El ADPIC y sus consecuencias para la salud pública .....	474
a.3. La Declaración de Doha .....	476
b. El escenario nacional .....	481
b.1. Mercado de medicamentos y los derechos de propiedad inte- lectual.....	481
b.2. Las flexibilidades en nuestra legislación.....	484
3. Conclusiones .....	493
4. Bibliografía.....	494

## PARTE IX

ASPECTOS INSTITUCIONALES DE LA PRESTACIÓN  
MÉDICA. RESPONSABILIDAD CIVIL

## CAPÍTULO 67

BREVE HISTORIA DE LA ORGANIZACIÓN DE LOS SERVICIOS  
DE SALUD EN LA ARGENTINA

POR FEDERICO TOBAR

1. Presentación .....	503
2. Enfoques en el análisis histórico de la salud.....	503
3. Etapas en la historia de los servicios de salud .....	505
a. La policía médica.....	508
b. El Estado de Bienestar y la salud .....	510
b.1. Surgimiento del seguro social.....	511
b.2. El Estado de Bienestar .....	515
b.3. El estigma de la fragmentación de las respuestas sanitarias en Argentina .....	516
c. El Estado desarrollista y la salud .....	521
d. El Estado neoliberal y la salud .....	522
d.1. Obstáculos en la democratización de las políticas de salud en la Argentina .....	524
4. Trayectorias históricas en la organización de los servicios de salud en la Argentina .....	526
5. Conclusiones .....	530
6. Bibliografía.....	531

## CAPÍTULO 68

## POLÍTICAS DE SALUD: CONCEPTOS Y HERRAMIENTAS

POR FEDERICO TOBAR

1. Presentación .....	535
2. Incorporación de la salud en la agenda de políticas públicas.....	536
a. La política sanitaria como parte de la política social.....	538
b. Enfoque de determinantes .....	540
c. Políticas saludables .....	541
d. Programas verticales <i>versus</i> abordajes horizontales .....	544

3. Construcción de políticas.....	544
a. Voluntad política .....	546
b. Viabilidad política .....	547
c. Sostenibilidad política.....	547
d. Niveles de programación de la política .....	548
d.1. Proyectos .....	548
d.2. Programas .....	549
d.3. Planes .....	549
d.4. Proyecto <i>versus</i> política pública .....	549
4. Conclusiones .....	550
5. Referencias.....	552

## CAPÍTULO 69

## LA SEGURIDAD SOCIAL

POR BENJAMÍN GÓMEZ PAZ

1. Introducción .....	555
2. La Revolución Industrial .....	556
a. Revolución agrícola.....	558
b. Revolución comercial .....	558
c. Crecimiento demográfico .....	559
d. Desarrollo tecnológico.....	560
e. Urbanización.....	560
f. Estructura social .....	561
g. Religión.....	561
h. La cuestión social .....	561
i. Instrumentos de protección social .....	562
3. El seguro social .....	564
4. <i>National Insurance Act</i> .....	566
5. La insuficiencia del seguro social .....	567
6. La doctrina de la seguridad social .....	569
7. La seguridad social y la contingencia de enfermedad .....	572
a. Seguro de salud.....	572
b. Sistemas de asistencia sanitaria .....	573
b.1. Seguro tradicional de enfermedad.....	574
b.2. Seguro nacional de enfermedad.....	574

	Pág.
b.3. Servicio nacional de salud .....	575
b.4. Debate actual .....	576
8. La seguridad social y su ámbito de competencia .....	578
9. Crisis del Estado de Bienestar .....	580
10. El Estado minimalista o subsidiario .....	581
11. La reestructuración del Estado Social.....	583
12. Bibliografía.....	586
a. Política social .....	586
b. Derecho de la Seguridad Social.....	586
c. Estado Social .....	587
d. Crisis económica y social contemporánea.....	587
e. Sistema sanitario .....	588

## CAPÍTULO 70

### EL RÉGIMEN DE OBRAS SOCIALES Y DEL SEGURO DE SALUD. RESPONSABILIDAD CIVIL

POR OSCAR ERNESTO GARAY Y CLAUDIA VIVIANA MADIES

1. Introducción.....	589
2. Normativa aplicable.....	590
3. Obras Sociales. Concepto .....	591
4. Obras sociales comprendidas .....	593
a. Obras sociales sindicales .....	593
b. Obras sociales e institutos de administración mixta .....	594
c. Obras sociales de la administración central del Estado nacional y sus organismos autárquicos y descentralizados .....	595
d. Obras sociales de las empresas y sociedades del Estado.....	596
e. Obras sociales del personal de dirección y de las asociaciones profesionales de empresarios.....	596
f. Obras sociales constituidas por convenios con empresas privadas o públicas .....	597
g. Obras sociales del personal de las fuerzas armadas y de seguridad .....	597
h. Obras sociales no enumeradas que cumplan con los fines de la ley .....	597
i. Otros tipos de obras sociales.....	599
i.1. Instituto Nacional de Servicios Sociales para Jubilados y Pensionados .....	599
i.2. Obras sociales provinciales.....	600

	Pág.
i.3. Otras obras sociales .....	600
5. Fusión de obras sociales .....	600
6. Consorcios de obras sociales.....	601
7. Prestaciones de las obras sociales: médicas y sociales .....	601
a. Prestaciones de salud .....	601
b. Prestaciones sociales.....	604
8. Beneficiarios .....	605
a. Introducción .....	605
b. Beneficiarios. Prescripciones legales .....	607
c. Trabajadores en relación de dependencia laboral.....	607
c.1. La cobertura médico-social del grupo familiar del afiliado titular.....	608
c.2. Ascendientes o descendientes del afiliado titular. Requisitos para ser admitidos como beneficiarios.....	609
c.3. Cobertura médico-social a los hijos mayores de 18 años que cursen regularmente estudios .....	610
c.4. La cobertura médico-social de los familiares, en caso de ausencia del titular por el término de un año.....	611
c.5. Los concubinos. El caso de las parejas gay o lesbianas.....	611
d. Subsistencia del carácter de beneficiario .....	614
e. Jubilados y pensionados .....	616
f. Trabajadores autónomos .....	616
g. Beneficiarios de prestaciones no contributivas .....	617
h. Incorporación de nuevos beneficiarios: Monotributistas - Trabajadores del servicio doméstico - Pasantes - Beneficiarios del seguro de desempleo.....	617
i. Personas sin cobertura médico social.....	618
j. Personas que se incorporan al seguro de salud mediante convenios de adhesión.....	618
k. Beneficiarios adherentes.....	619
9. Aportes y contribuciones.....	620
a. Financiamiento.....	620
b. Aportes. Normativa legal. Vínculos jurídicos .....	620
c. Naturaleza jurídica del aporte .....	622
d. Concepto de remuneración .....	622
e. Trabajadores a tiempo parcial.....	623
f. Pluriempleo.....	624
g. La contribución a cargo del empleador .....	624

	Pág.
h. Contribución de las sociedades o empresas del Estado.....	625
i. Aportes de Jubilados y Pensionados .....	625
j. Cobro y destino de los aportes y contribuciones .....	625
k. El cobro de aportes y contribuciones.....	626
10. La responsabilidad civil de las obras sociales por los daños originados en la praxis médica.....	627
a. Introducción .....	627
b. Los vínculos jurídicos que se suscitan en el sistema de obras sociales. Derechos y obligaciones.....	627
c. Organización del sistema de prestaciones médicas de las obras sociales .....	631
c.1. Atención médica directa a través de servicios propios.....	631
c.2. Pago por prestación médica.....	631
c.3. Por capitación .....	631
c.4. Por formas mixtas .....	632
c.5. Por reintegro .....	632
d. Responsabilidad civil de las obras sociales .....	632
d.1. Responsabilidad civil de la Obra Social en los sistemas cerrados.....	632
d.2. Responsabilidad civil de la obra social en los sistemas abiertos .....	633
d.3. Responsabilidad de la obra social con fundamento en la obligación tácita de seguridad.....	634
d.4. Responsabilidad civil de la obra social por el daño ocasionado por los médicos dependientes.....	635
11. El Seguro de Salud.....	635
a. Normativa.....	635
b. Seguro Social.....	635
c. Objetivos del Seguro de Salud .....	636
d. Política de salud. Participación plural. Descentralización.....	636
e. Beneficiarios .....	636
e.1. Beneficiarios obligatorios.....	636
e.2. Beneficiarios optativos .....	637
f. La administración del Seguro de Salud .....	637
g. Financiación.....	638
h. Las prestaciones del Seguro de Salud .....	638
h.1. Programa Médico Obligatorio. Antecedentes.....	640
h.2. Características del Programa Médico Obligatorio.....	642
i. Otros temas .....	643

	Pág.
12. Libertad de elección por parte del afiliado y desregulación del Sistema de Obras Sociales .....	643
a. Conceptos generales sobre la "desregulación" en el Sistema de Obras Sociales.....	643
b. Libertad de competencia .....	647
b.1. Obras sociales que pueden competir.....	648
b.2. Obras sociales que están excluidas del proceso de competencia entre obras sociales .....	648
b.3. Obligaciones y prohibiciones que se imponen a las obras sociales y/o entidades en orden a la recepción de nuevos afiliados.....	648
c. Libertad de elección .....	649
c.1. El derecho de opción de los afiliados. Pautas generales.....	649
13. Libertad de elección.....	652
a. El ejercicio de elección recae en la persona del afiliado titular .....	652
b. ¿En qué momento de la relación laboral, el afiliado puede ejercer el derecho de opción? .....	652
c. Afiliación única.....	652
d. Afiliación unificada .....	653
e. Período temporal del ejercicio del derecho de opción.....	653
f. Elección única por año aniversario.....	653
g. Modalidad del trámite de elección de obra social y entidad .....	654
h. Imposibilidad de retractación .....	654
i. Grupo familiar primario. Beneficiarios no titulares .....	655
14. Especificidades de la libertad de opción de obra social .....	655
a. Opción de cambio para beneficiarios de obras sociales sindicales .....	655
b. Opción de cambio para beneficiarios de obras sociales del personal de dirección .....	656
c. Opción de cambio para jubilados y pensionados.....	657
d. Opción de cambio para beneficiarios monotributistas.....	657
e. Opción de cambio para beneficiarios del personal del servicio doméstico.....	658
f. Opción de cambio para beneficiarios pasantes .....	658

## CAPÍTULO 71

### ASEGURAMIENTO DE LA SALUD PRIVADA. EMPRESAS DE MEDICINA PREPAGA

POR CLAUDIA VIVIANA MADIES Y OSCAR ERNESTO GARAY

1. Introducción.....	659
----------------------	-----

	Pág.
2. Concepto y tipología .....	661
a. Conceptualización de la medicina prepaga .....	661
b. Tipos de entidades de medicina prepaga .....	664
c. Tipología de los agentes oferentes según ámbito de influencia .....	665
d. Según la integración con los prestadores .....	666
e. Tipología histórica según su naturaleza jurídica .....	666
f. Tipología de la ley .....	668
3. El mercado de aseguramiento de la salud privada en la Argentina y su evolución .....	670
Evolución histórica .....	673
4. La libre competencia y las fallas de mercado .....	676
a. Asimetría de Información entre proveedores y usuarios .....	679
b. Tercer pagador .....	679
c. Demanda inducida por los prestadores .....	679
d. Limitaciones de cobertura .....	680
e. Abuso moral .....	680
f. Selección adversa .....	681
g. Entrada selectiva .....	681
h. Economía de escala .....	682
5. El Modelo regulatorio de los seguros voluntarios de salud en el contexto internacional .....	683
6. La función alternativa duplicativa y complementaria de la medicina prepaga en el sistema de salud argentino previa al nuevo marco legal .....	691
7. Diferencias con las otras modalidades de aseguramiento de la salud .....	693
a. Comparación con el Sistema de Obras Sociales .....	693
b. Comparación con el Seguro de Salud Comercial .....	696
8. Los principales agentes del mercado de aseguramiento de salud privado, sus roles, vinculación contractual .....	698
a. La población .....	700
b. Los proveedores .....	701
c. Los intermediarios .....	702
d. La forma de vincularse contractualmente con las entidades prepagas .....	702
9. El objeto contractual de la prestación: los planes de cobertura y las modalidades de pago .....	703
a. Servicios ofrecidos según modalidad de acceso a los servicios .....	704
b. Según alcances de cobertura .....	705
c. Según características de los usuarios .....	705

	Pág.
10. La regulación del mercado de medicina prepaga .....	706
a. El reparto de competencias .....	706
b. El órgano rector .....	707
c. Otras instancias regulatorias .....	715
d. Instrumentos de regulación .....	716
11. La ley 24.240 de Defensa del Consumidor y las empresas de medicina prepaga .....	717
12. La ley 24.754 y el Programa Médico Obligatorio .....	718
13. El proyecto de ley de Regulación de la Medicina Prepaga con media sanción del Senado nacional que perdió estado parlamentario .....	720
Los otros proyectos de regulación .....	722
14. El decreto 446 y la competencia de las empresas de medicina prepaga con las obras sociales nacionales .....	723
a. La reglamentación del decreto .....	724
b. Tendencias de estas normas .....	730
c. Subsidio a la demanda .....	730
d. Concentración .....	730
e. Competencia .....	730
f. Control y fiscalización .....	731
g. Servicios a brindar .....	731
h. Defensa al usuario y libertad de elección .....	731
15. Jurisprudencia frente a los vacíos de regulación previos a la ley 26.682 .....	731
a. Vínculo contractual .....	731
b. Planes abiertos o cerrados .....	732
c. Cláusulas abusivas .....	732
d. Deber de información .....	734
e. Obligatoriedad del PMO .....	735
f. Avances de los fallos de la Corte Suprema y la constitucionalidad de la ley 24.754 .....	735
16. La ley 26.682 y su decreto reglamentario 1993/2011 .....	738
a. Relación contractual .....	738
b. Publicidad y oferta .....	740
c. Derechos de los usuarios y presunción a su favor .....	740
d. PMO como obligación .....	741
e. Información a brindar a los usuarios y publicidad .....	742
f. Cuotas y planes .....	743
g. Rescisión y resolución .....	744

	Pág.
h. Preexistencias y carencias.....	745
i. Declaración jurada .....	746
j. Grupo familiar y continuidad de atención .....	747
k. Razonabilidad de las cuotas y aranceles mínimos.....	748
l. Solvencia financiera, capacidad de gestión y capital mínimo .....	749
m. Quiebra o cierre .....	750
n. Vigencia .....	751
ñ. Régimen sancionatorio .....	751
17. La responsabilidad civil de las entidades de medicina prepaga.....	753
18. Las cláusulas abusivas de los contratos.....	754
19. La relación con los prestadores.....	756
20. Los recursos del nuevo sistema.....	757
21. Jurisprudencia a partir de la ley 26.682 y su reglamentación .....	757
a. Legitimación .....	758
b. Competencia.....	758
c. <i>Quantum</i> de la cuota .....	759
d. Ocultamiento de la enfermedad preexistente.....	760
e. Grupo familiar.....	764
f. Cobertura de fertilización asistida .....	764
g. Discapacidad.....	765
h. Período de carencia .....	766
i. Rescisión.....	766
j. Conclusión .....	767