



GUILLERMO FABIÁN RABINO

Abogado. "Magister en Derecho Procesal" - Universidad Nacional de Rosario. Profesor Titular de la Cátedra de Derecho Procesal Civil y Comercial en la UNLZ y en Carrera de Martilleros y Corredores Públicos de la UNLZ. Disertante y ponente en charlas y conferencias sobre la especialidad. Juez de la Cámara de Apelaciones en lo Civil y Comercial del Departamento Judicial de Lomas de Zamora

**JUICIO
DE
MALA PRAXIS MÉDICA**

CORTE SUPREMA BIBLIOTECA	
SIG. TOPOGRAFICA 16355	INVENTARIO 156408

**EDICIONES JURIDICAS
BUENOS AIRES
2022**

ÍNDICE GENERAL

ABSTRACT.....	9
PLANTEO INTRODUCTORIO.....	13
CONSIDERACIONES PRELIMINARES.....	23

CAPÍTULO I ASPECTOS GENERALES

§ 1. Introducción	31
§ 2. Planteo de la problemática	32
§ 3. Factores que influyeron en los cambios de paradigma de la responsabilidad médica	33
§ 4. Marco histórico	36
a) El Código de Hammurabi.....	38
b) El antiguo Egipto.....	40
c) La medicina en la Mesopotamia.....	41
d) La medicina en China.....	42
e) La medicina en la antigua Grecia.....	44
f) La medicina en Roma.....	52
g) Evolución de la medicina en la Edad Media	53

CAPÍTULO II MARCO NORMATIVO

§ 1. Nociones Generales	61
§ 2. Naturaleza de la obligación médica	64
a) Introducción	64
b) Obligación de medios y de resultados.....	68
§ 3. Regulación en el Código Civil de Vélez Sarsfield	71
§ 4. Marco normativo a partir de la sanción del Código Civil y Comercial	75
§ 5. Naturaleza jurídica de la responsabilidad médica	77
§ 6. La culpa médica	78

CAPÍTULO III ASPECTOS FILOSÓFICOS RELEVANTES

§ 1. Posiciones filosóficas antagónicas frente al proceso civil. 87	
a) La corriente garantista.....	89
b) La corriente activista	91
c) Comparación entre ambos modelos.....	93
d) Debate en Italia y España.....	98
§ 2. Posición asumida en el presente trabajo.....	101
a) Teoría unitaria del derecho procesal	102
b) Binomio inescindible.....	105
§ 3. Garantías constitucionales	107
§ 4. Fases procesales. Implicancia de la posición asumida..	110
a) Introducción	110
b) La confirmación procesal.....	111

CAPÍTULO IV ASPECTOS PROCESALES DE LOS JUICIOS DE MALA PRAXIS

§ 1. Recopilación.....	115
§ 2. Prueba de la culpa médica.....	117
a) Qué debe probarse en la culpa médica?.....	117

b) Necesidad de daño.....	117
c) Relación de causalidad.....	118
§ 3. Circunstancias particulares que rodean al acto médico	119
a) Opción por un tratamiento no contraindicado	119
b) Complicaciones propias del paciente.....	119

CAPÍTULO V CARGA DE LA PRUEBA EN LOS JUICIOS DE MALA PRAXIS MÉDICA

§ 1. Concepto.....	121
§ 2. Reglas sobre el reparto probatorio.....	124
§ 3. La carga de la prueba en la culpa médica	132
a) Introducción	132
b) Distintas posiciones.....	134
1) Posición que prioriza la prueba por el demandado y solo admite exención por fractura del nexo causal	134
2) Posición que propicia la prueba por el demandado y admite exención por ausencia de culpa	135
3) Posición que propicia la prueba por ambos contendientes.....	136
§ 4. La prueba de la culpa médica en la Provincia de Buenos Aires.....	137
§ 5. Excepciones al principio general	139

CAPÍTULO VI PRUEBA EN PARTICULAR EN LOS JUICIOS DE MALA PRAXIS

§ 1. Presunciones	141
§ 2. Historia clínica	143
a) Introducción	143
b) Dificultades para su obtención	145
c) Valor de la historia clínica.....	148

§ 3. Prueba pericial	150
§ 4. Prueba producida en sede penal	153
a) Sentencia penal de condena	153
b) Sentencia penal absolutoria.....	153
c) Hechos comprobados en sede penal	154

CAPÍTULO VII ESTABLECIMIENTOS ASISTENCIALES

§ 1. La prueba relacionada con los establecimientos asistenciales.....	161
§ 2. Fundamentos de la responsabilidad.....	164
a) Postura clásica	164
b) Postura moderna. Ley de defensa del consumidor	171

CAPÍTULO VIII LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS APLICADAS A LOS PROCESOS DE MALA PRAXIS MÉDICA

§ 1. Liminares	177
§ 2. Doctrinas que las aceptan	178
a) Principales fundamentos	178
b) La solidaridad y el colaboracionismo procesal	179
c) La Verdad y la Justicia.....	180
§ 3. Doctrinas que las niegan. Principales fundamentos	181
§ 4. Conceptos y características de la teoría	186
§ 5. Casos jurisprudenciales que hicieron aplicación concreta	188
§ 6. Reflexiones sobre la teoría de la carga de la prueba en los juicios de mala praxis médica	196
a) Breves descripciones de la teoría	196
b) Críticas a la teoría	197
1) Vulneración del debido proceso constitucional	197
2) Falta de coherencia sustantiva civilista	207

3) Falta de previsibilidad de la decisión judicial.....	211
4) Afectación del principio de inocencia.....	217
§ 7. Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación.....	227
§ 8. Inaplicabilidad en el ámbito del derecho penal.....	229
§ 9. Reforma del Código Civil y Comercial.....	231
§ 10. Derecho comparado	233
§ 11. Apuntes finales sobre la aplicación de esta teoría en los procesos en que se debate la mala praxis de los profesionales de la salud.....	239
a) Análisis con criterio científico	239
b) Hechos anormales y hechos extraordinarios	242

CAPÍTULO IX CONCLUSIONES FINALES

§ 1. Trabajo de campo.....	247
a) Generalidades.....	247
b) Conclusiones del trabajo de campo	249
§ 2. Confirmación de la hipótesis. Necesidad de cambio	250
§ 3. Pautas a tener en cuenta para repensar un cambio	251
a) Introducción	251
b) Distintos actores.....	252
1) El paciente	252
2) El médico	253
3) Encuentro entre los protagonistas.....	255
§ 4. Reflexión final.....	258
§ 5. Propuestas de cambio	263
a) Intervención de un mediador especializado.....	263
b) Pautas de intervención	264
1) Confrontación inicial.....	264
2) Graduación de los intereses	266
3) Proponer opciones en mutuo beneficio	266
4) Alternativas de acuerdo negociado	266
§ 6. Beneficios de la reforma propuesta	268
§ 7. Alternativas explotadas en el derecho comparado.....	273
§ 8. Resumen de las reformas propuestas.....	275

JURISPRUDENCIA SISTEMATIZADA

§ 1. Error de diagnóstico	277
§ 2. Daños y perjuicios. Responsabilidad médica	281
§ 3. Consentimiento informado.....	289
§ 4. Derechos del paciente	296
§ 5. Responsabilidad del Estado	298
§ 6. Obligación de seguridad	300
§ 7. Obligaciones del médico	305
§ 8. Responsabilidad del Médico. Médicos Residentes	309
§ 9. Relación de causalidad	310
§ 10. Prueba. Carga.....	313
§ 11. Historia clínica. Eficacia probatoria	321
§ 12. Ley aplicable	322
§ 13. Establecimientos asistenciales	323
§ 14. Responsabilidad médica. Valor vida	324
§ 15. Otros.....	325

ANEXO: ANÁLISIS COMPARADO RESPECTO DE LA NORMATIVA RELACIONADA CON LOS PROCESOS DE MALA PRAXIS MÉDICA EN LOS PAÍSES LATINOAMERICANOS

§ 1. Presentación del trabajo.....	329
§ 2. Mala praxis médica en los países latinoamericanos.....	332
a) Argentina	332
b) México.....	334
c) Colombia	346
d) Venezuela.....	348
e) Perú	350
f) Costa Rica	355
g) Guatemala	359
h) El Salvador	367
i) Ecuador	369
j) Paraguay.....	371
k) Bolivia.....	373
l) Nicaragua	373
m) República Dominicana.....	375
n) Brasil	375
§ 3. Conclusión.....	376
- BIBLIOGRAFÍA.....	377