

MARCELO J. LÓPEZ MESA

Asesor General de Gobierno de la
Provincia de Buenos Aires

LA RESPONSABILIDAD CIVIL MÉDICA

Responsabilidad de sanatorios y hospitales

MANUEL BURGUEÑO IBARGUREN
JULIETA SICILIANO

Colaboradores



2016

Julio César Faira - Editor

ÍNDICE

| | |
|----------------|----|
| PREFACIO | XV |
|----------------|----|

PRIMERA PARTE

LA RESPONSABILIDAD CIVIL MÉDICA EN EL DERECHO ARGENTINO Y COMPARADO ACTUAL

Capítulo I

LA RESPONSABILIDAD CIVIL

| | |
|--|---|
| 1. La responsabilidad | 5 |
| 2. La función preventiva de la responsabilidad civil | 6 |
| 3. La responsabilidad civil en su función reparatoria... | 9 |

Capítulo II

EL NUEVO CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL Y LA RESPONSABILIDAD CIVIL

| | |
|--|----|
| 1. El nuevo Código..... | 19 |
| 2. Los jueces y la responsabilidad civil | 19 |
| 3. La asistematicidad del tratamiento de la responsabilidad civil en el nuevo Código | 25 |
| 4. La regulación de la responsabilidad civil en el nuevo Código y los necesarios ajustes a practicarle interpretativamente | 29 |
| 5. La responsabilidad civil tallada por el nuevo Código ... | 31 |
| 6. Comprobaciones provisorias | 33 |

Capítulo III

MEDICINA Y RESPONSABILIDAD CIVIL

| | |
|--|----|
| 1. La medicina de hoy..... | 44 |
| 2. La doctrina judicial en materia de responsabilidad médica..... | 46 |

Capítulo IV
LA RESPONSABILIDAD DEL MÉDICO
EN LA HORA ACTUAL

| | |
|---|----|
| 1. La difícil relación entre Medicina y Derecho..... | 63 |
| 2. Encasillamiento de la responsabilidad del médico.... | 67 |
| 3. La responsabilidad civil del médico en el nuevo Código | 70 |
| 3.1. El contrato de asistencia médica..... | 72 |
| 4. Supuestos de responsabilidad extracontractual del médico | 78 |

Capítulo V
RESPONSABILIDAD CIVIL Y DEBER JURÍDICO

| | |
|--|-----|
| 1. Deberes del médico..... | 82 |
| 1.1. Los médicos y la información..... | 85 |
| 1.2. Deber de requerir y obtener su consentimiento informado | 115 |
| 2. Otros deberes del médico | 147 |
| 2.1. Deber de asistencia..... | 147 |
| 2.2. Deber de llevar en debida forma la historia clínica | 156 |
| 2.3. Deber de actuación diligente (<i>La lex artis</i> y su incidencia en materia médica) | 166 |
| 2.4. Deber de abstenerse de asegurar un resultado | 178 |
| 2.5. Deber de reducir los riesgos a que se somete al enfermo..... | 179 |
| 2.6. Deber de efectuar derivación y/o interconsulta.... | 184 |

Capítulo VI
ACTOS MÉDICOS QUE PUEDEN COMPROMETER
LA RESPONSABILIDAD DEL GALENO

| | |
|--|-----|
| 1. Actos de auscultación, inspección y análisis del estado del paciente..... | 187 |
| 2. Diagnóstico y análisis de la sintomatología del paciente | 190 |
| 3. Tratamiento de la afección diagnosticada | 201 |
| 4. Intervenciones quirúrgicas y otros actos intrusivos realizados por cirujanos..... | 205 |
| 4.1. Supuestos más corrientes de responsabilidad civil de los cirujanos | 211 |

Capítulo VII
LA MEDICINA TERAPÉUTICA Y LA
MEDICINA EMBELLECEDORA EN EL NUEVO
CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL: OBLIGACIONES
DEL MÉDICO EN CADA UNA

| | |
|---|-----|
| 1. El médico y las obligaciones de medios | 221 |
| 2. Las obligaciones de resultado | 226 |
| 3. Esencia de las obligaciones del médico..... | 233 |
| 4. Algunas obligaciones de resultado | 245 |
| 5. Las obligaciones de medios y de resultado en el nuevo Código | 261 |
| 6. La necesidad terapéutica y sus efectos sobre la obligación del médico | 264 |
| 6.1. Los dos campos de la medicina..... | 271 |
| 6.2. Alcances de la obligación del facultativo | 278 |
| 7. Colofón | 281 |

Capítulo VIII
LA RESPONSABILIDAD CIVIL DEL MÉDICO

| | |
|--|-----|
| 1. Presupuestos de la responsabilidad civil médica | 286 |
| 1.1. El daño causado en la responsabilidad médica.... | 289 |
| 1.2. La antijuridicidad de la actuación galénica..... | 319 |
| 1.3. Factores de atribución aplicables a la responsabilidad médica..... | 329 |
| 1.4. La relación de causalidad entre el acto médico y el daño causado | 419 |

SEGUNDA PARTE
LA RESPONSABILIDAD CIVIL SANATORIAL Y
HOSPITALARIA EN EL DERECHO ARGENTINO

Capítulo I
LA RELACIÓN DE CONSUMO Y
EL DEBER DE SEGURIDAD

| | |
|---|-----|
| 1. La relación de consumo | 479 |
| 1.1. La relación de consumo. Elementos y efectos | 479 |
| 1.2. El objeto de la relación de consumo | 481 |
| 1.3. Justificación de la posición asumida | 483 |
| 1.4. La causa fin | 487 |

| | |
|--|-----|
| 1.5. Nuestra conclusión sobre la relación de consumo | 488 |
| 1.6. La posición de la relación de consumo en las relaciones jurídicas | 489 |
| 2. El centro de salud como proveedor en la relación de consumo..... | 490 |
| 3. Efectos de la aplicación de la LDC al centro privado y estatal..... | 493 |
| 3.1. Deberes de los proveedores | 493 |
| 3.2. El acceso a la autoridad administrativa de aplicación | 494 |
| 3.3. El reclamo judicial. Aspectos relevantes en el proceso | 494 |
| 3.4. Otros aspectos sustantivos de importancia..... | 495 |
| 4. El deber de seguridad genérico | 495 |
| 4.1. Deber de seguridad y atribución objetiva de responsabilidad..... | 495 |

Capítulo II
EL DEBER DE PREVENIR EL DAÑO Y DE MITIGARLO

| | |
|--|-----|
| 1. Antecedentes y regulación del Código Civil y Comercial | 501 |
| 2. Deber de prevención. Efectos jurídicos..... | 505 |
| 2.1. Conclusión..... | 508 |
| 2.2. La importancia de estos deberes para el centro de salud | 508 |
| 3. Acción preventiva y el centro de salud..... | 511 |
| 3.1. La antijuridicidad como requisito de la acción ... | 512 |

Capítulo III
RESPONSABILIDADES CIVILES DIRECTAS DEL CENTRO DE SALUD PRIVADO

| | |
|---|-----|
| 1. Riesgo de la actividad o de las cosas | 516 |
| 2. Violación del deber de seguridad..... | 520 |
| 3. Casos de riesgos de las cosas o de la actividad..... | 523 |
| 3.1. Daños con las cosas | 523 |
| 3.2. Riesgo de la actividad..... | 526 |
| 3.3. Incumplimiento del deber de seguridad | 528 |

| | |
|---|-----|
| 4. Responsabilidad por incumplimiento de deberes legales de la LDP..... | 534 |
| 4.1. Responsabilidad objetiva por ser deberes de resultado..... | 537 |

Capítulo IV
RESPONSABILIDADES REFLEJAS DEL
CENTRO DE SALUD PRIVADO

| | |
|--|-----|
| 1. Responsabilidad por el hecho de los dependientes y auxiliares | 543 |
| 2. Responsabilidad colectiva de los dependientes | 549 |

Capítulo V
RESPONSABILIDAD DEL CENTRO DE SALUD
IRREGULAR POR GRUPO DE RIESGO

| | |
|--|-----|
| Responsabilidad del centro de salud irregular por grupo de riesgo..... | 551 |
|--|-----|

Capítulo VI
LA RESPONSABILIDAD ESTATAL POR EL
SERVICIO IRREGULAR DE SALUD

| | |
|--|-----|
| 1. Actividad e inactividad ilícita | 558 |
| 2. Responsabilidad del Estado por violación del deber de seguridad y la aplicación del art. 40 de la LDC.... | 561 |
| 3. Situación de las provincias que no tienen ley de responsabilidad | 562 |
| 4. El reclamo administrativo previo y la apelación ordinaria | 564 |
| 5. Competencia. Acciones contenciosas o acciones civiles | 566 |

Capítulo VII
LA NATURALEZA CONCURRENTE DE LAS
OBLIGACIONES DEL CENTRO DE SALUD
CON LOS MÉDICOS Y DEPENDIENTES.
LA ACCIÓN DE CONTRIBUCIÓN

| | |
|---|-----|
| La naturaleza concurrente de las obligaciones del centro de salud con los médicos y dependientes. La acción de contribución | 569 |
|---|-----|

Capítulo VIII**LA ACCIÓN DE REGRESO CONTRA EL DAÑADOR,
OBRAS SOCIALES, PREPAGAS Y EL ESTADO POR
LAS PRESTACIONES DE SALUD BRINDADAS**

| | |
|--|-----|
| La acción de regreso contra el dañador, obras sociales, prepagas y el Estado por las prestaciones de salud brindadas | 573 |
|--|-----|

Capítulo IX**RESPONSABILIDAD CIVIL SANCIONATORIA****A LOS CENTROS DE SALUD**

| | |
|--|-----|
| 1. La punición en el derecho privado..... | 575 |
| 1.1. Multas civiles | 575 |
| 1.2. Sanciones del reglamento de copropiedad..... | 576 |
| 1.3. Sanciones pecuniarias en favor del afectado..... | 576 |
| 2. Naturaleza y funciones de los daños punitivos. Su incorporación a la LDC | 578 |
| 3. La aplicación de daños punitivos al centro de salud privado | 582 |

Capítulo X**LA RESPONSABILIDAD CIVIL DEL CENTRO DE SALUD
POR ACCIDENTES LABORALES DE SUS EMPLEADOS**

| | |
|--|-----|
| La responsabilidad civil del centro de salud por accidentes laborales de sus empleados..... | 585 |
|--|-----|