

# CONTENIDO

AGRADECIMIENTOS .....	7
INTRODUCCIÓN .....	17
DE LA IRRESPONSABILIDAD MÉDICA A SU TOTAL DINAMISMO .....	23

## CAPÍTULO I

### LA GENESIS DE LA RESPONSABILIDAD MÉDICA A PARTIR DE LA EVOLUCIÓN DE LA MEDICINA

SECCIÓN I: LA EVOLUCIÓN DE LA MEDICINA COMO PRECURSORA DE LA RESPONSABILIDAD MEDICA .....	28
1. LA LLEGADA DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL A LA ACTIVIDAD DE LOS GALENOS .....	28
1.1. <i>EL RECONOCIMIENTO DE LA CULPA EN CABEZA         DE LOS MÉDICOS</i> .....	29
1.1.1. <i>El reconocimiento de la culpa del médico</i> .....	30
1.1.2. <i>La importancia de la lex artis</i> .....	32
1.1.3. <i>Del acto médico individual al acto médico colectivo</i> .....	35
1.2. <i>LA MUTACIÓN DE LA RELACIÓN ENTRE MÉDICO Y PACIENTE</i> .....	39
1.2.1. <i>La relación paternalista en la medicina moderna</i> .....	39
1.2.2. <i>La judicialización de la relación médico-paciente</i> .....	42

2.	LA RESPONSABILIDAD MÉDICA A PARTIR DEL DERECHO CIVIL TRADICIONAL .....	45
2.1.	<i>LA RESPONSABILIDAD MÉDICA EN LA LEGISLACIÓN COLOMBIANA</i> .....	45
2.1.1.	<i>La responsabilidad médica en el Código civil colombiano</i> .....	46
2.1.2.	<i>Otras responsabilidades del médico</i> .....	47
2.2.	<i>LA RESPONSABILIDAD MÉDICA EN LA JURISPRUDENCIA</i> .....	49
2.2.1.	<i>Dificultades en la adaptación de la responsabilidad médica al derecho común</i> .....	49
2.2.2.	<i>La tendencia a la emancipación de la responsabilidad médica del derecho civil tradicional</i> .....	53
	SECCIÓN 2. ALGUNAS INNOVACIONES JURÍDICAS EN LA REGULACIÓN DE LA ACTIVIDAD MÉDICA .....	55
1.	LOS ESFUERZOS DE LA JURISPRUDENCIA PARA ADAPTAR EL DERECHO COMÚN .....	55
1.1.	<i>LOS PRINCIPIOS ESENCIALES DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL EN LA ACTIVIDAD MÉDICA</i> .....	55
1.1.1.	<i>La naturaleza contractual y extracontractual en la jurisprudencia</i> .....	56
1.1.2.	<i>La responsabilidad objetiva y subjetiva en la actividad médica</i> .....	61
1.2.	<i>LOS PRIMEROS APORTES DE LA JURISPRUDENCIA EN LA REGULACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD MÉDICA</i> .....	67
1.2.1.	<i>La moderación de la prueba de la culpa en los casos de responsabilidad médica</i> .....	67
1.2.2.	<i>La flexibilidad de la prueba del nexo causal</i> .....	72

2. LA DEMOSTRACIÓN DE LOS PERJUICIOS EN LOS CASOS DE RESPONSABILIDAD MÉDICA .....	76
2.1. CLASIFICACIÓN TRADICIONAL DEL DAÑO .....	78
2.1.1. <i>La clasificación clásica del perjuicio en los casos de responsabilidad médica</i> .....	78
2.1.2. <i>Los daños corporales o daño a la salud consecuencia de una actividad médica</i> .....	84
2.1.3. <i>La pérdida de oportunidad</i> .....	87
2.2. LA TASACIÓN DE LOS PERJUICIOS EN LA RESPONSABILIDAD MÉDICA .....	90
2.2.1. <i>El paso de la indemnización pura y simple a reparación integral</i> .....	90
2.2.2. <i>Los límites a la reparación integral</i> .....	93
2.3. POSICIONES RECIENTES DE LA JURISPRUDENCIA SOBRE LA REPARACIÓN DE PERJUICIOS DURANTE LA ACTIVIDAD MÉDICA .....	96
2.3.1. <i>El reconocimiento de lucro cesante a favor de un bebe</i> .....	96
2.3.2. <i>La tasación de la perdida de oportunidad en los casos de responsabilidad médica</i> .....	97

## CAPÍTULO II

### EL ROL DEL DERECHO INTERNACIONAL EN LA CONSOLIDACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD MÉDICA

SECCIÓN 1. EL DERECHO INTERNACIONAL COMO FUENTE DE LA RESPONSABILIDAD MÉDICA .....	103
1. LOS SISTEMAS REGIONALES Y SU RELACIÓN CON LA RESPONSABILIDAD MÉDICA .....	103

1.1.	<i>LA PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS DEL HOMBRE Y SU INFLUENCIA EN EL DERECHO DE LA RESPONSABILIDAD MÉDICA</i> .....	103
1.1.1.	<i>Sistema Interamericano de Derechos del Hombre</i> .....	104
1.1.2.	<i>El bloque de constitucionalidad</i> .....	106
1.2.	<i>SISTEMAS REGIONALES RECONOCIDOS EN LA JURISPRUDENCIA DE RESPONSABILIDAD MEDICA</i> .....	109
1.2.1.	<i>La incorporación del sistema interamericano en la jurisprudencia del Consejo de Estado</i> .....	109
1.2.2.	<i>La Convención europea de DDHH en el derecho interno francés</i> .....	113
2.	<b>CUERPO JURÍDICO INTERNACIONAL EN MATERIA DE SALUD Y SU TRASCENDENCIA EN EL DERECHO INTERNO</b> .....	117
2.1.	<i>APORTES DEL DERECHO INTERNACIONAL AL DERECHO A LA SALUD</i> .....	117
2.1.1.	<i>Algunas normas supranacionales del derecho a la salud</i> .....	117
2.1.2.	<i>El reconocimiento de derechos de los pacientes en la Carta Europea</i> .....	118
2.2.	<i>LAS PRIMERAS DECISIONES DE RESPONSABILIDAD MÉDICA INTERNACIONAL</i> .....	123
2.2.1.	<i>Reglas internacionales relativas a la responsabilidad por productos médicos defectuosos</i> .....	123
2.2.2.	<i>Las investigaciones en el caso de las prótesis mamarias y la vacuna del papiloma humano</i> .....	125
	<b>SECCIÓN 2. EL PRINCIPIO DE LA DIGNIDAD HUMANA RECONOCIDO INTERNACIONALMENTE Y LA RESPONSABILIDAD MÉDICA</b> .....	127

1.	LAS NUEVAS OBLIGACIONES DEL MÉDICO A PARTIR DEL REFORZAMIENTO DEL PRINCIPIO DE LA DIGNIDAD HUMANA .....	128
1.1.	<i>LA SEGUNDA GUERRA MUNDIAL Y EL SURGIMIENTO DE NUEVAS OBLIGACIONES DEL PERSONAL MÉDICO .....</i>	128
1.1.1.	<i>Los límites a la experimentación médica con seres humanos .....</i>	129
1.1.2.	<i>La reglamentación de la experimentación humana en Colombia .....</i>	132
1.1.3.	<i>Los tratamientos experimentales como medida de reparación .....</i>	135
1.2.	<i>EL CONSENTIMIENTO INFORMADO, UN REQUISITO OBLIGATORIO EN LAS INTERVENCIONES DEL CUERPO HUMANO .....</i>	138
1.2.1.	<i>Las condiciones del consentimiento informado .....</i>	139
1.2.2.	<i>Formalidades del consentimiento informado .....</i>	142
2.	LOS PERJUICIOS CAUSADOS POR LA NEGLIGENCIA DEL MÉDICO EN SUS DEBERES DE INFORMACIÓN .....	147
2.1.	<i>LA INDEMNIZACIÓN POR AUSENCIA DE CONSENTIMIENTO INFORMADO .....</i>	148
2.1.1.	<i>La indemnización por omisión o inexactitud en la información que se le otorga al paciente .....</i>	148
2.1.2.	<i>La pérdida de oportunidad por incumplimiento de los deberes de información .....</i>	152
2.2.	<i>EL PERJUICIO POR FALTA DE PREPARACIÓN, UN PERJUICIO EXCLUSIVO DEL DERECHO FRANCÉS .....</i>	154
2.2.1.	<i>El origen pretoriano del perjuicio por falta de preparación .....</i>	154
2.2.2.	<i>La prueba del perjuicio por falta de preparación .....</i>	155

## CAPÍTULO III

### EFECTOS POSITIVOS Y NEGATIVOS DE LA EVOLUCIÓN DE LA RESPONSABILIDAD MÉDICA

SECCIÓN 1. LOS EFECTOS JURÍDICOS DE LA REGULACIÓN DE LA CIENCIA MÉDICA .....	158
1. TENDENCIA A OBJETIVAR LA RESPONSABILIDAD MÉDICA .....	158
1.1. <i>EL ALEA TERAPÉUTICO</i> .....	158
1.1.1. <i>La actividad médica como actividad peligrosa</i> .....	159
1.1.2. <i>El caso particular de las infecciones nosocomiales o intrahospitalarias</i> .....	164
1.1.3. <i>El perjuicio por sangre contaminada</i> .....	166
1.2. <i>LAS OBLIGACIONES DEL MÉDICO CADA VEZ MÁS CERCA A SER DE RESULTADOS</i> .....	167
1.2.1. <i>Las nuevas obligaciones de resultado</i> .....	168
1.2.2. <i>Incertidumbre en los casos de cirugías estéticas</i> .....	174
1.2.3. <i>Últimas modificaciones al juramento Hipocrático dan prioridad a las obligaciones de resultado del médico</i> .....	179
2. REACCIONES AL ESTADO ACTUAL DE LA RESPONSABILIDAD MÉDICA .....	181
2.1. <i>LA RESPUESTA DEL PERSONAL MÉDICO</i> .....	181
2.1.1. <i>El peligro de la medicina defensiva</i> .....	181
2.1.2. <i>El temor a la criminalización de la actividad médica</i> .....	184
2.2. <i>INTERVENCIÓN DE LA CORTE CONSTITUCIONAL EN LOS CASOS DE RESPONSABILIDAD MÉDICA</i> .....	186
2.2.1. <i>Competencia de la Corte Constitucional</i> .....	186
2.2.2. <i>La reparación ordenada por la Corte Constitucional en el marco de actos médicos</i> .....	188

SECCIÓN 2. LOS DESAFÍOS DEL DERECHO FRENTE A LA CONSTANTE EVOLUCIÓN DE LA MEDICINA .....	195
1. DESAFÍOS ACTUALES DEL DERECHO .....	196
1.1. <i>LA REPRODUCCIÓN HUMANA</i> .....	197
1.1.1. <i>Alternativas de reproducción humana</i> .....	197
1.1.2. <i>Dificultades jurídicas en las técnicas de reproducción humana</i> .....	200
1.2. <i>OTRAS RESPUESTAS JURÍDICAS A LA EVOLUCIÓN DEL DERECHO MÉDICO</i> .....	202
1.2.1. <i>Eutanasia por depresión</i> .....	202
1.2.2. <i>El aborto y las nuevas disposiciones</i> .....	203
1.2.3. <i>Reasignación de sexo</i> .....	205
1.2.4. <i>El reto de las enfermedades mentales</i> .....	206
2. DESAFÍOS FUTUROS DEL DERECHO .....	208
2.1. <i>EL TRANSHUMANISMO</i> .....	209
2.2. <i>LAS CONQUISTAS PREVISTAS PARA EL 2030</i> .....	210
<b>CONCLUSIONES</b> .....	211
<b>REFERENCIAS</b> .....	213