
Jaime Lombana Villalba

DERECHO PENAL
Y RESPONSABILIDAD MÉDICA



UNIVERSIDAD DEL ROSARIO
Colegio Mayor de Nuestra Señora del Rosario - 1653



BIBLIOTECA JURIDICA

ÍNDICE SISTEMÁTICO

ÍNDICE DE ABREVIATURAS	21
I. INTRODUCCIÓN	23
II. LA ACTIVIDAD MÉDICA	29
1. La salud como derecho fundamental	29
2. La relación médico – paciente	39
2.1. Evolución de la relación médico paciente	40
2.2. La litigiosidad de las relaciones médico – paciente	50
3. Concepto de la actividad médica	53
4. Principios de la actividad médica	56
5. El consentimiento en la actividad médica	58
5.1. Consideraciones generales sobre el consentimiento	63
5.2. Consideraciones doctrinales y definición del consentimiento informado	66
5.3. Deberes del médico relacionados con el consentimiento informado	68
5.4. Efecto jurídico del consentimiento frente a la estructura del delito	70
5.5. Requisitos generales del consentimiento	75
5.6. Excepciones al deber de informar	86
5.7. El consentimiento en los casos en que el paciente en pleno uso de sus facultades mentales se niegue a recibir un tratamiento o medicamento, eutanasia y distanasia	88
5.8. La incapacidad para consentir	92
6. La responsabilidad derivada de la actividad médica	94

6.1. Sistemas de responsabilidad	94
6.2. La responsabilidad civil	100
6.3. La responsabilidad profesional y disciplinaria	106
6.4. La responsabilidad penal	113
III. LOS DELITOS COMETIDOS EN EL EJERCICIO DE LA ACTIVIDAD MÉDICA	119
1. Las lesiones personales en la actividad médica	120
1.1. Bien jurídico tutelado	120
1.2. El concepto de lesiones	123
1.3. Las lesiones personales imprudentes en la actividad médica	129
1.4. Las lesiones personales dolosas en la actividad médica	144
2. El homicidio en la actividad médica	156
2.1. Bien jurídico tutelado	156
2.2. El homicidio como resultado	157
2.3. El homicidio culposo en la actividad médica	159
2.4. El homicidio doloso en la actividad médica	161
3. El aborto	166
3.1. Bien jurídico tutelado	166
3.2. Conducta	168
3.3. Exclusión especial de la responsabilidad	169
4. Lesiones al feto	172
4.1. Bien jurídico tutelado	172
4.2. Conducta	173
5. El intrusismo y conductas afines	174
5.1. Evolución de la consagración del intrusismo en España	176
5.2. El fin de protección del tipo penal de intrusismo	179
A. El interés estatal y la fe pública	179
B. El intrusismo en la profesión médica	181

5.3. Sobre el objeto de protección de la norma penal y el concepto del bien jurídico	185
5.4. Del tipo penal de intrusismo	188
A. Elementos del tipo penal	188
B. Sujetos del intrusismo	190
C. La conducta: realización de los actos propios de una profesión	193
D. Título académico y título oficial	195
5.5. Relación del intrusismo con la falsedad persona y la estafa	197
A. Relación con la falsedad personal	197
B. Relación con el delito de estafa	200
6. La omisión en la actividad médica	205
IV. CAUSALIDAD E IMPUTACIÓN OBJETIVA EN LA RESPONSABILIDAD MÉDICA.....	213
1. Fundamentos generales	213
1.1. Origen de la imputación objetiva	213
1.2. Naturaleza y ámbito de aplicación de la imputación objetiva	218
1.3. Críticas a la imputación objetiva	221
1.4. Concepto y elementos de la imputación objetiva	223
1.5. La imputación objetiva en Colombia.....	229
2. La aplicación de la teoría de la imputación objetiva para la determinación de la eventual responsabilidad penal médica	234
2.1. La creación de un riesgo no permitido en la actividad médica	235
2.1.1. Aspectos preliminares sobre el riesgo en la actividad médica	236
2.1.2. Determinación de la creación de un riesgo no permitido en la actividad médica	242

2.1.3. Normas jurídicas para la determinación del riesgo no permitido en la actividad médica	245
2.1.4. Normas del tráfico para la determinación del riesgo no permitido en la actividad médica: La <i>lex artis</i>	247
A) Concepto de la <i>lex artis</i>	247
B) Características de la <i>lex artis</i>	249
C) Aplicación de la <i>lex artis</i> como criterio para determinar el riesgo permitido	258
2.1.5. El principio de confianza en la actividad médica	266
2.1.6. La figura <i>baremo</i> diferenciadora en el tratamiento de la <i>lex artis</i>	273
2.1.7. Formas de exclusión de la creación de un riesgo no permitido	274
A) La disminución del riesgo	274
B) La falta de creación de peligro	276
C) El Riesgo permitido	276
2.2. La realización del riesgo no permitido en un resultado típico en la actividad médica	279
2.2.1. Imputación del resultado	279
A. Criterios causales	279
B. Criterios de la imputación objetiva	282
2.2.2. Formas de exclusión de la realización del riesgo no permitido en la actividad médica	287
A) Exclusión de la imputación si falta la realización del riesgo (del peligro)	287
B) Resultados no cubiertos por el fin de protección de la norma	289
C) Inexistencia de una conducta alternativa conforme a derecho a través de la cual se pueda salvaguardar el bien jurídico	293

V. LA EXCLUSIÓN DE LA RESPONSABILIDAD EN LA ACTIVIDAD MÉDICA	297
1. El error en el campo médico	297
1.1. El error sobre el consentimiento	298
1.2. El error sobre el estado de necesidad	300
2. El estado de necesidad en la actividad médica	301
VI. LA PRUEBA DE LA RESPONSABILIDAD MÉDICA	309
1. La Historia Clínica	309
1.1. Consideraciones generales y concepto de <i>historia clínica</i> :	310
1.2. La Historia Clínica según la regulación de la Ley 23 de 1981	315
1.3. Caracteres y contenido de la <i>historia clínica</i> según la normatividad nacional	317
1.3.1. La <i>historia clínica</i> es un documento	319
1.3.2. La unilateralidad	325
1.3.3. La historia clínica tiene que estar acompañada de firma	325
1.3.4. La historia clínica es una fuente de información	327
1.3.5. La historia clínica es un documento que debe ser diligenciado obligatoriamente:	329
1.3.6. La historia clínica es un documento reservado	330
1.4. El valor probatorio de la <i>historia clínica</i> :	332
1.4.1. Consideraciones generales sobre el valor probatorio de la historia clínica:	332
1.4.2. Insuficiencia probatoria de la <i>historia clínica</i> :	335
1.4.3. Titularidad, custodia, conservación y archivo, de la <i>historia clínica</i> :	336
1.4.4. Habeas Data y la <i>historia clínica</i> :	344

1.5. Naturaleza jurídica de la <i>historia clínica</i> :	346
1.6. La forma en que debe confeccionarse una historia clínica	346
1.7. La historia clínica en la legislación nacional:	351
2. El dictamen pericial médico	355
BIBLIOGRAFÍA	363
INDICE DE JURISPRUDENCIAS CITADAS	375