

LUIS GUILLERMO SERRANO ESCOBAR
Profesor de la Facultad de Derecho de la Universidad del Cauca

CLAUDIA PATRICIA TEJADA RUIZ
Abogada egresada de la Universidad del Cauca

**RESPONSABILIDAD CIVIL
Y DEL ESTADO
EN LA PRESTACIÓN
DE SERVICIOS
MÉDICO-ASISTENCIALES**



Ediciones Jurídicas
GUSTAVO IBAÑEZ

CONTENIDO

	PÁG.
Introducción	25

I

DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL EN GENERAL

1.1.	Concepto de responsabilidad civil	31
1.2.	Clases de responsabilidad	32
1.2.1.	Responsabilidad contractual y extracontractual	32
1.2.2.	Responsabilidad objetiva y subjetiva	32
1.3.	Responsabilidad civil contractual	33
1.3.1.	Concepto	33
1.3.2.	Elementos	33
1.3.2.1.	Contrato	34
1.3.2.2.	Inejecución, cumplimiento defectuoso o cumplimiento retardado de una obligación	35
1.3.2.3.	Perjuicio causado al acreedor por el incumplimiento	39
1.3.2.4.	Nexo causal entre el incumplimiento y el daño	44
1.3.3.	Exoneración de la responsabilidad civil contractual	44
1.3.3.1.	Fuerza mayor o caso fortuito	44
1.3.3.2.	Culpa del acreedor	46

	PÁG.
1.3.3.3. Hecho de un tercero	47
1.3.3.4. Cláusulas de no responsabilidad	47
1.4. Responsabilidad extracontractual	48
1.4.1. Noción	48
1.4.2. Elementos de la responsabilidad extracontractual	49
1.4.2.1. Capacidad delictual o cuasidelictual	49
1.4.2.2. Dolo o culpa	50
1.4.2.3. Daño	50
1.4.2.4. Relación de causalidad	51
1.4.3. Fuentes de la responsabilidad civil extracontractual	52
1.4.3.1. Responsabilidad por el hecho propio	53
1.4.3.2. Responsabilidad por el hecho de terceros	53
1.4.3.3. Responsabilidad por el hecho de la cosas	54
1.4.4. Formas de exoneración	55
1.4.4.1. Caso fortuito o fuerza mayor	55
1.4.4.2. Hecho de un tercero	56
1.4.4.3. Culpa exclusiva de la víctima	56
1.4.4.4. Cláusulas de irresponsabilidad	57
1.5. Diferencias entre responsabilidad civil contractual y extracontractual	57
1.5.1. En cuanto a la capacidad	58
1.5.2. En cuanto a la gradación de culpas	58
1.5.3. En cuanto a la constitución en mora	59
1.5.4. En cuanto a la extensión en la reparación	60
1.5.5. En cuanto a la solidaridad	60

	PÁG.
1.5.6. En cuanto a la carga de la prueba	60
1.6. ¿Pueden acumularse en una misma relación obligatoria las dos responsabilidades?	61

II

SOCIEDAD, ÉTICA Y MEDICINA

2.1. Sociedad y crisis	63
2.2. Sistema social y salud	64
2.3. Algunas consideraciones acerca de la ética ...	65
2.3.1. Ética	65
2.3.2. Ética de situaciones o aplicada	66
2.3.3. Ética absolutista	67
2.3.4. Ética discursiva	67
2.3.5. Ética médica	68
2.3.6. Ética médica y códigos éticos	70
2.4. Naturaleza de la actividad médica	72
2.4.1. Objetivos de la medicina	75
2.4.2. Compromiso del médico	75

III

ASPECTOS CONSTITUCIONALES Y LEGALES DEL DERECHO A LA SALUD Y A LA ASISTENCIA SANITARIA

3.1. Antecedentes	77
3.2. Aspectos constitucionales	78

	PÁG.
3.2.1. La salud en la Constitución Política de 1886	78
3.2.2. La salud en la Constitución Política de 1991	79
3.2.2.1. El derecho a la salud como derecho fundamental	80
3.2.2.2. El derecho a la salubridad pública	81
3.3. Aspectos generales	85
3.4. Los derechos del paciente	96

IV

LA RESPONSABILIDAD CIVIL MÉDICA CONTRACTUAL

4.1. Definición de contrato médico	111
4.2. Naturaleza del contrato de prestación de servicios médicos	117
4.2.1. Arrendamiento de servicios inmateriales	118
4.2.2. Mandato	120
4.2.3. Confección de obra material	122
4.2.4. Contrato multiforme	124
4.2.5. Contrato <i>sui generis</i>	124
4.3. Formalidades y características del contrato médico	125
4.4. Elementos del contrato médico	127
4.5. Deberes del médico	128

	PÁG.
4.5.1. En cuanto al diagnóstico y a la terapia.....	128
4.5.2. En cuanto a la historia clínica.....	129
4.5.3. El secreto profesional.....	131
4.5.4. La información médica.....	131
4.5.4.1. Extensión de la información.....	132
4.5.4.2. Discrecionalidad y prudencia.....	133
4.5.4.3. Contenido de la información médica.....	134
4.6. Clasificación de las obligaciones en general ..	136
4.6.1. Obligación de resultados.....	138
4.6.2. Obligación de medios.....	138
4.7. Naturaleza de la obligación médica.....	139
4.8. Elementos de la responsabilidad civil médica contractual.....	147
4.8.1. Existencia del contrato de prestación de servicios médicos.....	148
4.8.2. Incumplimiento del contrato por el médico ..	148
4.8.2.1. Inejecución del contrato.....	149
4.8.2.2. Cumplimiento defectuoso de la obligación contractual médica.....	150
4.8.3. El daño o perjuicio causado a la víctima.....	167
4.8.4. La relación de causalidad entre el acto médico y el daño.....	174
4.9. Exoneración de la responsabilidad.....	178
4.9.1. Fuerza mayor o caso fortuito.....	179
4.9.2. Culpa del paciente.....	180
4.9.3. El hecho de un tercero.....	181
4.9.4. Cláusulas de irresponsabilidad contractual....	183

V

RESPONSABILIDAD MÉDICA
EXTRA CONTRACTUAL

	PÁG.
5.1. Concepto	185
5.2. Elementos	186
5.2.1. El hecho	186
5.2.2. Culpa	187
5.2.3. Daño	188
5.2.4. Nexo de causalidad	188
5.3. Fuentes	189
5.3.1. Responsabilidad civil extracontractual médica por el hecho propio	189
5.3.2. Responsabilidad civil extracontractual médica por el hecho de terceros	190
5.3.3. Responsabilidad civil extracontractual médica por el hecho de las cosas	190

VI

RESPONSABILIDAD DE LAS INSTITUCIONES
DE ASISTENCIA MÉDICA

6.1. Contenido de la obligación contraída por la institución asistencial	194
6.2. El servicio asistencial en caso de urgencia	198
6.3. Incumplimiento de la obligación asistencial por parte de la institución	202

	PÁG.
6.4. Elementos de la responsabilidad de los establecimientos hospitalarios	204
6.5. Exoneración de la responsabilidad	204
6.6. Retención de pacientes que no han cancelado los servicios suministrados por parte de las instituciones de asistencia	205
6.7. Responsabilidad por el ejercicio médico en equipo	207
6.7.1. El equipo médico	207
6.7.2. La repartición de responsabilidades	210
6.8. Responsabilidad de las instituciones por contagio de enfermedades y particularmente del síndrome de inmunodeficiencia adquirida (SIDA)	210
6.8.1. Responsabilidad civil de los entes asistenciales por contagio del SIDA	211
6.8.2. Obligación de asistencia a los pacientes con SIDA	213

VII

RESPONSABILIDAD DEL ESTADO EN LA PRESTACIÓN DEL SERVICIO DE SALUD

7.1. Falla del servicio	215
7.1.1. Historia	216
7.1.2. Contenido de la falla del servicio	217
7.1.3. Elementos de la falla del servicio	219
7.1.3.1. Servicio o actuación del Estado	220

	PÁG.
7.1.3.2. Perjuicio	220
7.1.3.3. Nexo causal	220
7.1.4. Falla del servicio médico	221
7.2. Daño antijurídico	225
7.2.1. Enfoque jurídico de la responsabilidad	225
7.2.2. Concepto de daño antijurídico	226
7.2.3. Elementos del daño antijurídico	229
7.2.4. Eximentes de la responsabilidad	229
7.2.5. Antecedentes de la responsabilidad por daño antijurídico en la jurisprudencia colombiana ...	230
7.2.6. La teoría del daño antijurídico en la Constitución de 1991	232
7.2.7. Desarrollo jurisprudencial del artículo 90 de la Constitución de 1991 y en particular el relativo al servicio médico-estatal	233

VIII

ASPECTOS PROCESALES

8.1. Proceso judicial	237
8.1.1. Naturaleza del proceso	237
8.1.2. Competencia	240
8.1.3. Prescripción de la acción	241
8.1.4. Carga de la prueba	241
8.1.5. Medios probatorios	243
8.1.5.1. Prueba documental	244
8.1.5.2. Prueba pericial	245

	PÁG.
8.1.5.3. Testimonio técnico	246
8.2. Proceso ético-disciplinario	247
8.2.1. Sanciones	248
8.2.3. Recursos	249
Bibliografía	251