

MARIO FERNANDO PARRA GUZMÁN

**ABOGADO DE LA UNIVERSIDAD LIBRE
PROFESOR DE OBLIGACIONES Y RESPONSABILIDAD CIVIL**

CARGA DE LA PRUEBA EN LA RESPONSABILIDAD MÉDICA

2004



EDICIONES DOCTRINA Y LEY LTDA.

ÍNDICE GENERAL

1. CONSIDERACIONES PREVIAS.....	1
1.1. EL DERECHO FRENTE AL AVANCE DE LA CIENCIA	2
2. APROXIMACIÓN AL TEMA DE LA CARGA DE LA PRUEBA.....	4
2.1. LA INVERSIÓN DE LA CARGA DE LA PRUEBA	6
2.2. OBLIGACIONES EN LA ACTIVIDAD MÉDICA Y NATURALEZA DEL CONTRATO DE PRESTACIÓN MÉDICA	9
3. CONDICIONES DE LA CARGA DE LA PRUEBA	15
3.1. APLICACIÓN AL ÁMBITO MÉDICO	18
3.2. UNIFICACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL Y EXTRACONTRACTUAL	32
3.2.1. Responsabilidad contractual del médico	40
3.2.2. Responsabilidad extracontractual del médico	48
4. LA PRUEBA DE LA CULPA MÉDICA	49
4.1. CARGA DE LA PRUEBA DE LA CULPA EN LA RESPONSABILIDAD CIVIL MÉDICA	51

4.1.1. Sentencia de casación, Corte Suprema de Justicia expediente 5507	54
5. POSICIÓN DEL CONSEJO DE ESTADO FRENTE A LA CARGA DE LA PRUEBA	64
5.1. LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO Y LOS PROCESOS POR “MALA PRAXIS MÉDICA.”	65
5.1.1 Noción de falla del servicio probada en los procesos de responsabilidad médica ante la jurisdicción contencioso-administrativa	65
5.1.2. Noción de falla del servicio presunta en los procesos de responsabilidad médica ante la jurisdicción contencioso-administrativa	67
6. ¿PROBABILIDAD O SIMPLE PRESUNCIÓN DEL NEXO CAUSAL?	76
7. FACILIDAD DE PRUEBA, FAVORECIMIENTO DE LA VÍCTIMA EN LA DETERMINACIÓN DEL NEXO CAUSAL	82
7.1. LA PÉRDIDA DE OPORTUNIDAD	82
7.2. LA REGLA RES IPSA LOQUITUR	89
7.3. APLICACIÓN DE LA CULPA VIRTUAL	92
7.4. LA PRUEBA PRIMA FACIE	94
7.5. PLANTEAMIENTOS ADICIONALES	95
8. LA PROBABILIDAD PREPONDERANTE	98
8.1. SENTENCIA DEL CONSEJO DE ESTADO-SECCIÓN TERCERA-DEL 3 DE MAYO DE 1999,(11.169) CON PONENCIA DEL CONSEJERO RICARDO HOYOS DUQUE	99

8.1.1. Sentencia de primera instancia (Tribunal)	100
8.1.2. El consentimiento informado	109
8.2. SENTENCIA DEL CONSEJO DE ESTADO DEL 15 DE JUNIO	
DE 2000	112
8.2.1. La aplicación que hace la decisión de la pérdida de oportunidad (chance)	123
8.3. SENTENCIA 12706 DEL 24 DE ENERO DE 2002, DEL	
CONSEJO DE ESTADO	127
8.3.1. Criterio de la decisión en cuanto al consentimiento informado	132
9. SENTENCIA 11.878 DEL 10 DE FEBRERO 2000.	
CONSEJO DE ESTADO	139
9.1. IMPUTACIÓN Y CARGA DE LA PRUEBA	143
9.2. LA UTILIZACIÓN EN EL FALLO DE TEXTOS MÉDICOS POR PARTE DEL JUEZ	150
9.3. SALVAMENTO DE VOTO DE LA CONSEJERA, DOCTORA GIRALDO GÓMEZ	159
10. FALLA PROBADA O FALLA PRESUNTA EN LOS	
CASOS DE RESPONSABILIDAD MÉDICA	162
10.1. SENTENCIA 13832 DEL 27 DE NOVIEMBRE DE 2002. CONSEJO DE ESTADO	164
10.2. SENTENCIA 13628 DEL 6 DE MARZO DE 2003. CONSEJO DE ESTADO	169
11. LA CERTEZA DE LA DECISIÓN	171
11.1. LA PROBABILIDAD	174

11.1.1. Otras consideraciones en cuanto a la probabilidad preponderante	182
11.1.2. Sentencia 11.169 Consejo de Estado	184
11.1.3. Aplicación de la probabilidad preponderante en otros ámbitos	188
12. CONCLUSIONES	192
12.1. DEMANDAS POR MALA PRAXIS MÉDICA.	204
12.2. DEFENSA DEL GREMIO MÉDICO E IMPORTANCIA DE LA HISTORIA CLÍNICA.....	206
12.3. LOS PROTOCOLOS MÉDICOS	206
12.4. LOS COMITÉS AD-HOC, PARA ANÁLISIS INSTITUCIONAL DE POSIBLES CASOS DE NEGLIGENCIA MÉDICA	207