

TOMÁS GARCÍA HERNÁNDEZ
Doctor en Derecho y Doctor en Medicina
Presidente de la Sociedad de Derecho Sanitario de Castilla y León

ELEMENTOS DE DERECHO SANITARIO EN LA RESPONSABILIDAD CIVIL Y PENAL DE LOS MÉDICOS POR MALA PRAXIS

**Con índices normativos de legislación y jurisprudencia de interés
para abogados, jueces y profesores de medicina legal**



MADRID
2002

SUMARIO

	<u>Págs.</u>
PRÓLOGO	13
INTRODUCCIÓN	15
CAPÍTULO I. LA ACTIVIDAD PROFESIONAL DE LOS MÉDICOS ..	17
1. La actividad profesional	17
A) Clases de actos	18
a) La prevención	19
b) El diagnóstico	19
c) La prescripción	19
d) El tratamiento	20
e) La rehabilitación	20
B) Otros actos médicos	20
a) El acto médico asistencial o de necesidad	21
b) Acto médico de satisfacción (cirugía estética)	22
2. La <i>Lex artis</i>. Excepciones	24
A) Error médico	25
B) Riesgo permitido	26
C) El cuidado objetivamente debido	27
a) La propia capacidad	27
b) Elemento temporal	28
c) Circunstancia de lugar	28
d) Trabajo en equipo	28
1. El principio de confianza	29
2. El principio de la propia responsabilidad	29
3. Deber de intervenir directamente	29

3. La historia clínica	30
A) Por qué el paciente debe tener la posesión y la propiedad de su historia clínica	35
B) La posición del juez ante la petición de la historia clínica al médico.	36
C) Protección de la intimidad	39
D) Otros fines de aplicación de la historia clínica	40
a) Fin de inspección sanitaria	40
b) Como elemento probatorio en los procedimientos judiciales ..	40
E) Regulación normativa de la historia clínica	42
a) Ámbito internacional	42
b) Ámbito comunitario	42
c) Ámbito interno	43
d) CC.AA. que regulan con normas específicas la historia clínica.	44
CAPÍTULO II. ACTOS MÉDICOS QUE PUEDEN DERIVAR EN RESPONSABILIDAD	45
1. El consentimiento informado	45
A) Planteamiento	45
a) Contenido de la información	48
b) Consentimiento informado-personalizado	51
c) Clases de consentimientos	52
d) Evitar la judicialización	52
e) La información al menor	53
f) Renuncia a reclamar ante los Tribunales	53
g) Modelo de consentimiento válido	55
B) Elementos del consentimiento	56
C) La información como requisito para la validez del consentimiento.	57
D) La intervención médica sin consentimiento o con consentimiento viciado	58
E) Casos en que el consentimiento debe preceptivamente constar por escrito	59
2. El error profesional	59
A) Concepto de error profesional	59
B) Algunos criterios jurisprudenciales sobre el error	62
C) Conclusión	63

3. Prestación defectuosa y medicina defensiva	64
A) Causas del cumplimiento parcial	65
B) Incumplimiento profesional	65
4. La impericia profesional	67
A) Distinción entre impericia consciente e inconsciente	68
B) Diferencia entre impericia y negligencia	69
CAPÍTULO III. RESPONSABILIDAD CIVIL DEL MÉDICO EN EL EJERCICIO PROFESIONAL	71
1. La responsabilidad civil	71
A) Introducción	71
a) Conexiones y diferencias entre la responsabilidad contractual y extracontractual	72
b) La solidaridad	74
c) Daños morales	75
d) La prescripción	76
e) Cláusulas modificativas	76
f) Tendencia hacia la responsabilidad objetiva en la responsabilidad contractual y la extracontractual	76
g) Especialidades	78
1. La responsabilidad del profesional médico	78
2. Jurisprudencia del Tribunal Supremo sobre responsabilidad civil	78
B) Responsabilidad objetiva	80
a) Manifestaciones jurisprudenciales de la responsabilidad objetiva	83
b) La prueba de la responsabilidad objetiva según el Tribunal Supremo	83
1. Obligación de medios	85
2. Obligación de resultados	90
CAPÍTULO IV. ELEMENTOS DE LA RESPONSABILIDAD	93
1. Elementos de la responsabilidad	93
A) Apoyo legal y jurisprudencial	93
B) Clases de daños	94

a) Daño material	94
b) Daño moral	95
2. Caracteres de la conducta médica	96
A) Antijuridicidad: causas de justificación	97
a) Ejercicio del propio derecho	98
b) Consentimiento de la víctima	98
c) Legítima defensa	98
d) Estado de necesidad	99
B) Culpabilidad	99
a) Tipos de culpa médica	101
1. Culpa médica por omisión de la prudencia común	101
2. Culpa por omisión o desconocimiento de la ciencia médica.	101
3. Culpa por actos contrarios al humanismo médico	102
b) Culpa del profesional	103
1. Concepto de imprudencia profesional	103
2. Concepto de negligencia profesional	105
c) Culpa profesional	105
1. Impericia profesional	106
2. Negligencia profesional	106
d) La prueba de la culpa	106
e) Exclusión de la culpa: caso fortuito	107
C) Imputabilidad	108
a) Menores e incapacitados	108
b) Centros sanitarios	108
3. La relación de causalidad	108
A) Teorías	110
a) Probabilidad estadística	110
b) <i>Perte d'une chance</i>	110
c) La acción «wrongful life»	111
B) Concurrencia de culpa del perjudicado	111
C) Producción del daño por varios profesionales	111
D) La responsabilidad del Centro Sanitario por el hecho realizado por sus empleados	112
E) Riesgos típicos	114

F) Riesgos del desarrollo	114
G) Concepto de empleado	114
CAPÍTULO V. DELITOS SUSCEPTIBLES DE IMPLICACIÓN SANI- TARIA	115
1. El aborto	115
2. Suposición de parto y alteración de la paternidad, estado o condi- ción del menor	118
3. Las lesiones al feto	119
4. Las lesiones en general	119
5. Delito de intrusismo	120
6. El secreto médico	122
A) El bien jurídico protegido	123
B) El sujeto activo	123
C) El sujeto pasivo	125
D) La acción	125
a) Divulgar	125
b) El secreto	126
c) El consentimiento	126
d) Extensión temporal del deber	127
E) El tipo subjetivo	127
F) La antijuridicidad	127
G) La culpabilidad	128
H) Autoría	129
7. La eutanasia	131
A) Elementos	132
B) El art. 143 del Código Penal	133
C) El consentimiento	134
D) La eutanasia pasiva	135
8. Omisión del deber de socorro	136
9. Delito de negación de auxilio	138
A) Elementos	139

10. La imprudencia punible	139
A) Elementos	140
a) Infracción del deber de cuidado	140
b) Nexo causal	143
c) Imputación objetiva	144
11. El delito de coacciones	146
12. La comisión por omisión	148
ANEXO DE LEGISLACIÓN SANITARIA	151
1. Ley Orgánica	151
2. Ley	151
3. Real Decreto Legislativo	152
4. Real Decreto	152
5. Decreto	155