

340.6
L67R

B. 4126

RICARDO LUIS LORENZETTI



RESPONSABILIDAD CIVIL DE LOS MEDICOS

Prólogo de

JORGE MOSSET ITURRASPE

RUBINZAL Y CULZONI S.C.C.

Editores

Avda. Freyre 3470/80 - Santa Fe - República Argentina

INDICE SUMARIO

PROLOGO, por Jorge Mosset Iturraspe	9
---	---

INTRODUCCION

1. El método	13
2. Desarrollo del trabajo	14
3. La prestación de salud: una actividad que no conforma	15

EXPOSICION

.....	19
-------	----

PRIMERA PARTE

EL EJERCICIO DE LA MEDICINA EN EL TIEMPO

CAPITULO I

LA MEDICINA EN UNA SOCIEDAD DE PERSONAS

1. Criterio clasificatorio	23
2. La práctica médica	24
3. Los valores en juego	26
4. Los deberes morales	27
5. La concepción romanística	28
6. La responsabilidad diluida	31

CAPITULO II

LA MEDICINA EN UNA SOCIEDAD DE MASAS

1. El ejercicio actual de la medicina	35
2. La "macromedicina" y su problemática	36
3. La especialización	39
4. La industria del medicamento	40
5. El médico en la sociedad	41
6. Los modos de prestación: investigación, experimentación, práctica médica y medicina folklórica	42
7. La situación del paciente	45

8. Lo valorativo: la crisis positivista, el concepto de enfermedad, el orden público	46
9. La ineficacia de las normas	49

SEGUNDA PARTE

EL ESTADO ACTUAL DE LA DOCTRINA JURIDICA

CAPITULO I

LA TESIS AQUILIANA

1. Introducción	53
2. Desarrollo y justificación histórica de la teoría de la responsabilidad extracontractual	53
3. El Derecho argentino	57
4. La doctrina del alea	58
5. La culpa especial	60
6. La opinión del Dr. Guillermo Borda	63

CAPITULO II

LAS TEORIAS CONTRACTUALISTAS

1. Introducción	69
2. Naturaleza de la obligación del médico	70
3. La teoría del mandato	72
4. La teoría de la locación de servicios	74
5. La teoría de la locación de obra	75
6. El contrato innominado	75
7. El contrato multiforme	76
8. La vanguardia	76

TERCERA PARTE

LA RELACION MEDICO - PACIENTE

CAPITULO I

LOS BIENES EN JUEGO

1. Introducción	81
2. Los derechos personalísimos	82
3. Disponibilidad de los derechos personalísimos	84
4. Libertad e igualdad jurídicas en el contrato médico	87
5. El intervencionismo equiparador	90

CAPITULO II

LAS RELACIONES JURIDICAS EMERGENTES DE LA PRESTACION DE SALUD

1. La multiplicidad de vínculos	93
2. Naturaleza de la relación	96
3. Elementos y caracteres del contrato médico	97
a) Consensualidad	97
b) Consentimiento	98
c) Contrato de colaboración	103
d) Contrato bilateral	103
e) Contrato conmutativo	104
f) Contrato oneroso	107
g) Contrato de ejecución sucesiva	108
h) Contrato de forma libre	108
i) Contrato civil	109
4. Obligación de medio o de resultado	109
5. Obligación de hacer. Ejecución en tiempo propio	118
6. Libre rescindibilidad. Delegación. Límites	120
7. Obligación alternativa. Discrecionalidad técnica	122
8. Obligación de seguridad	126

CAPITULO III

LA TIPIFICACION JURIDICA

1. Introducción	137
2. Contrato atípico	138
3. Locación de servicios. Locación de obra	139
a) Subordinación jurídica	139
b) Objeto	141
c) Forma de retribución	145
d) El riesgo técnico y económico	146
4. Relación médico-paciente	148
5. Contrato celebrado entre el paciente y la clínica. Relación externa. Teorías del contrato a favor de tercero y de la estructura del vínculo obligatorio. Relación interna entre la entidad sanatorial y el facultativo	148
a) Introducción	148
b) Responsabilidad cuasidelictual	149
c) Responsabilidad contractual	152
6. Prestación en equipo. Personal paramédico	164
7. Supuestos extracontractuales	168
a) Atención espontánea	169
b) Intervención del tercero	175

CAPITULO IV

DERECHOS Y DEBERES EMERGENTES DE LA RELACION

1. Introducción	177
2. Deberes y derechos generales	178
a) Deuda de atención medical	178
b) Derecho de percibir honorarios	181
3. Deberes y derechos anteriores al tratamiento	182
4. Deberes y derechos durante el tratamiento	185
5. Deberes y derechos posteriores al tratamiento	185

CUARTA PARTE

LA RESPONSABILIDAD CIVIL

CAPITULO I

LA ACCION

1. Introducción	189
2. La acción de las personas de existencia visible	193
3. La acción de las personas jurídicas	194
4. El hecho de las cosas	195

CAPITULO II

ANTI JURIDICIDAD

1. Antijuridicidad formal o sustancial del acto médico	207
2. Los límites normativos del actuar del galeno	210

CAPITULO III

IMPUTABILIDAD

1. Introducción	213
2. Factores subjetivos de atribución	214
3. La culpa	216
a) Definición	216
b) Antecedentes romanos: la teoría de la prestación de culpas. Derecho comparado	218
c) El Código Civil argentino	220
d) La jurisprudencia	222
e) El problema de la apreciación de la culpa médica	226

f) La culpa profesional	231
g) La concretización en el juzgamiento de la culpa médica	233
h) Las circunstancias personales	234
i) Las circunstancias de tiempo y lugar	238
j) La naturaleza de la obligación	240
k) Conclusiones	240
l) Prueba de la culpa. Presunciones	241
ll) Crítica y conclusiones	245
4. La falta de culpa	247
5. El error	248

CAPITULO IV

LA RELACION DE CAUSALIDAD

1. Introducción	253
2. La causalidad física	253
3. La causalidad jurídica	256
4. Las distintas doctrinas	260
a) La causalidad adecuada	260
b) La acción humana	261
c) Conclusión	263
5. Prueba de la relación causal. Presunciones de causalidad	264
6. Interrupción del nexo causal. El caso fortuito	267
a) Imprevisible	268
b) Inevitable	269
c) Actual	269
d) Inimputable	270
e) La enfermedad como caso fortuito	273
7. Concurrencia de caso fortuito y riesgo	274
8. Concurrencia de caso fortuito y culpa	276

CAPITULO V

EL DAÑO

1. Enfoque contemporáneo. Particularidades del daño causado por el ejercicio de la medicina	279
2. El daño: concepto	282
3. Características de daño	283
a) Naturaleza del bien afectado	283
b) Certeza del daño	287
c) Subsistencia del daño	287
4. Daño actual y futuro. La pérdida de "chances"	287
5. Daño patrimonial. Daño emergente y lucro cesante	291

6. Daño moral	293
7. Daño moral directo e indirecto	296
8. El daño moral en la prestación de salud. Información negligente, tratamientos innecesarios, oblitio quirúrgico, daño estético, derecho a la intimidad	296
9. Daño intrínseco y extrínseco. Directo e indirecto	300
10. La extensión del deber de reparar	301
11. La medida del resarcimiento en la responsabilidad aquiliana	303
12. La medida del resarcimiento en la responsabilidad contractual	303
13. Titulares de la acción resarcitoria	305
14. Damnificados en el caso de homicidio	308
15. Damnificados indirectos en la reparación del agravio moral	309
16. Los modos de la reparación del daño	310
17. Naturaleza de la reparación del daño moral	312

CAPITULO VI

LA PRUEBA

1. Introducción	315
2. Carga de la prueba	317
3. El deudor debe probar el cumplimiento	320
4. El daño encierra un desmentido del cumplimiento	322
5. Los medios de prueba	323
a) Prueba documental	323
b) Prueba de testigos	326
c) Prueba pericial	327
d) Prueba de presunciones	328
PROPOSICIONES	331
BIBLIOGRAFIA	347

