

**CASTAÑO RESTREPO - WEINGARTEN
LOVECE - GHERSI**

CONTRATO MÉDICO Y CONSENTIMIENTO INFORMADO

- Información sobre riesgos: abstención de tratamiento y alternativas terapéuticas.
- Carga de la prueba y decisión del paciente.
- Los consentimientos en formularios y las cláusulas abusivas. Ley 24.240, de Defensa del Consumidor.
- Discrecionalidad científica: daños no reparables.

JURISPRUDENCIA - LEGISLACIÓN



RIVADAVIA 1225 - CIUDAD DE BUENOS AIRES

501 145
105

ÍNDICE

PALABRAS PRELIMINARES	7
-----------------------------	---

CAPÍTULO I

LA RELACIÓN MÉDICO-PACIENTE: DE LA CONFIANZA SUBJETIVA A LA CONFIABILIDAD CIENTÍFICA OBJETIVA

La relación médico-paciente: de la confianza subjetiva a la confiabilidad científica objetiva	13
--------------------------------------------------------------------------------------------------------	----

CAPÍTULO II

CARACTERÍSTICAS FUNDAMENTALES DE LA CONTRATACIÓN PROFESIONAL

1. Introducción	23
2. El servicio médico como contrato de adhesión individual ..	26

CAPÍTULO III

DISCRECIONALIDAD CIENTÍFICA Y ACTIVIDAD PROBATORIA

1. Introducción	29
2. Los caminos alternativos dentro de la práctica médica	30
3. La adecuación de las variables científicas al paciente y a su contexto social	33
4. Las causas del daño: la patología, el médico y el entorno ...	34
5. Sistemática probatoria. Actividad procesal de las partes ...	36
a) La prueba del obrar discrecional del médico	38
b) La causalidad y su relación con la culpabilidad como factor de atribución	40
6. Conclusiones	40

CAPÍTULO IV

EL CONSENTIMIENTO INFORMADO Y SU RELACIÓN
CON LAS CLÁUSULAS ABUSIVAS. LA LEY 24.240

1. Introducción	43
2. La transformación de la relación médico-paciente	44
3. El enfoque sistémico del consentimiento	49
a) El sistema contractual	49
1) El consentimiento en la estructura contractual de negociación individual	50
2) El contrato de adhesión	52
b) El viraje del consentimiento al asentimiento	53
4. La regulación jurídica del contrato de adhesión. El carácter abusivo de las cláusulas y su relación con la asunción de riesgos por el paciente	55

CAPÍTULO V

EL DERECHO DE INFORMACIÓN DEL PACIENTE

1. Introducción	59
2. Responsabilidad por falta de información	60
3. Nuestra crítica a la teoría del consentimiento informado ..	61
4. La información en la Ley de Defensa del Consumidor	64
5. Condicionantes del consentimiento informado para que opere como eximente de responsabilidad	66

CAPÍTULO VI

INFORMACIÓN SOBRE RIESGOS

1. Introducción	69
2. Sobre qué riesgos se debe informar	70
3. La "aceptación" por parte del paciente de los riesgos terapéuticos no comprende los generados por culpa del profesional	75
4. El profesional de la salud no puede someter al paciente a riesgos injustificados	75
5. Deber de informar acerca del riesgo de no someterse al tratamiento	76
6. Casos en los cuales el médico está exonerado de advertir acerca del riesgo	76

CAPÍTULO VII

LA DECISIÓN DEL PACIENTE COMO DERECHO
PERSONALÍSIMO

1. Introducción	79
2. La concepción axiológica de los derechos personalísimos ...	80
a) El modelo de protección del derecho de propiedad	82
b) El modelo de "limitación" para la protección del propio cuerpo	83
3. El modelo del derecho personalísimo de disposición del propio cuerpo en la Ley de Trasplantes	86
a) La "capacidad de ejercicio" del derecho personalísimo de disposición de órganos y del derecho a la vida	86
1) Discernimiento	86
2) Derecho de información	87
3) La reflexión y la decisión	87
4) Plazo condicionante del acto de decisión	87
b) Manifestaciones externas o forma del acto	89
4. El derecho personalísimo de disposición del propio cuerpo y del cadáver	89
a) El derecho de disposición por la propia persona	89
b) La autorización de los parientes	90
5. Conclusiones	91
JURISPRUDENCIA	95

LEGISLACIÓN

Ley 153. Ley Básica de Salud de la Ciudad de Buenos Aires ..	101
Ley 17.132. Normas para el Ejercicio de la Medicina, Odontolo- gía y Actividades de Colaboración	104
Ley 24.240. Ley de Defensa del Consumidor	105
Decreto 2089/93. Veto parcial de la ley 24.240	125
Ley 24.999. Modificación de la ley 24.240	126