

ÍNDICE GENERAL

<i>Presentación de la segunda edición</i>	XI
<i>Prólogo a la primera edición</i>	XIII

CAPÍTULO PRIMERO

CAUSAS Y FUNDAMENTOS ECONÓMICOS DEL NACIMIENTO Y DESARROLLO DE LA MEDICINA PRIVADA PREPAGA

§ 1. Funciones del Estado y la Constitución nacional. El hospital público y la gratuidad	1
§ 2. Las prestaciones médico-asistenciales por las obras sociales. El salario indirecto	10
§ 3. Crisis del sistema de salud pública	14
§ 4. La transferencia de los servicios médicos del Estado a la empresa privada	20
§ 5. Conclusiones	23

CAPÍTULO II

COMERCIALIZACIÓN DE LOS SERVICIOS MÉDICOS POR LA METODOLOGÍA PREPAGA

§ 6. La empresa. Obtención de recursos sin costo finan- ciero	25
--	----

§ 7.	El usuario. Segmentación y captación de la remuneración	34
§ 8.	Conexidad y adecuación económica entre las erogaciones del usuario y las prestaciones médicas de la empresa	39

CAPÍTULO III

LA PUBLICIDAD INDUCTIVA Y EL DEBER DE INFORMACIÓN

A) CONSIDERACIONES GENERALES

§ 9.	Los procesos subliminales de captación del consumidor	47
§ 10.	La conducta inductiva como generadora de expectativas de confianza y comportamiento en el consumidor	52
§ 11.	Integración de la publicidad inductiva en los términos de la oferta	56
§ 12.	Derecho de información de los usuarios y el correlativo deber de las empresas	61

B) PUBLICIDAD INDUCTIVA GENERADORA DE CONFIANZA Y CALIDAD DE SERVICIOS DEL PROMITENTE

§ 13.	Trascendencia de la nómina de prestadores. La suscripción por confianza o promesa de eficiencia en los servicios	68
§ 14.	Cláusulas de sustitución de prestadores que operan en desmedro de la calidad científica	70
§ 15.	Cláusulas de exclusión que afectan la integridad del cumplimiento por la empresa	74

§ 16. Análisis económico del derecho a resarcimiento del usuario por afectación de la eficiencia en el servicio, cuando hubiese sido determinante para la contratación	76
a) La idea central. Concepto y requisitos	76
1) Asimetría en los costos de información	78
2) La información sí constituye un factor productivo	79
3) El precio o sobreprecio por la calidad	80
4) El denominado peligro del oportunismo	80
b) Los rubros indemnizables	81
c) La cuantía de la indemnización	83

CAPÍTULO IV

LEGAJOS MÉDICOS E HISTORIAS CLÍNICAS

§ 17. Introducción	85
§ 18. Condiciones jurídicas generales	85
a) Caracterización jurídica de los documentos	85
b) El carácter del depósito, propiedad y uso de los documentos médico-administrativo asistenciales	89
§ 19. Caracterización del legajo médico	94
§ 20. La historia clínica	96

CAPÍTULO V

RELACIÓN CONTRACTUAL

A) ESTRUCTURAS DE ADHESIÓN

§ 21. Poder de negociación de las empresas y de los usuarios	99
a) El modelo contractual de Vélez Sársfield	99

	b) El Código de los desiguales de Borda (1968) ..	102
	c) La empresa y los usuarios	106
§ 22.	Estratificación socioeconómica e imposición de sistemas poco diferenciados	110
§ 23.	El asentimiento del adherente-usuario y su diferencia con el consentimiento	112
§ 24.	Revisión contractual	114

B) CLÁUSULAS ABUSIVAS QUE DESEQUILIBRAN LA RELACIÓN CONTRACTUAL

§ 25.	Introducción	116
§ 26.	Cláusulas de rescisión	121
§ 27.	Cláusula de rescisión unilateral	122
	a) Concepto	122
	b) La especial influencia de la finalidad y economía de esta tipología contractual	123
§ 28.	Caracterización del contrato en función del término de duración	124
	a) Rescisión unilateral en los contratos sin plazo de duración. Fundamentos para decretar su ineficacia	125
	1) Efectos del ejercicio de la cláusula de rescisión. La defensa del usuario	129
	2) Reparación del daño al usuario	132
	3) Cuantificación del daño	133
	4) Especial problemática del daño moral	134
	5) Prueba del daño	135
	6) Mecanismos procesales para la defensa del derecho del usuario	136
	b) Rescisión unilateral del contrato con plazo de duración predeterminada e impuesta al usuario en la contratación de adhesión. La defensa del usuario	137
§ 29.	Cláusulas que facultan a establecer aranceles adicionales por edad	142
§ 30.	Conclusión	145

CAPÍTULO VI

CARACTERÍSTICAS DEL CONTRATO

A) PRINCIPIOS

§ 31.	Concepto	149
§ 32.	Modalidades	151
§ 33.	Caracteres	153
	a) Onerosidad	153
	b) Ejecución continuada y tracto sucesivo	154
	c) Bilateralidad	154
	d) Atipicidad	155
	e) Ejecución inmediata o diferida	155
	f) Conmutativo o aleatorio	155
	g) Estructura de adhesión	157
	h) Ley 24.240. Institucionalización de los contratos de adhesión	161

B) COMPARACIÓN DEL CONTRATO DE MEDICINA PREPAGA CON LA PRESTACIÓN DE LA OBRA SOCIAL Y EL CONTRATO DE SEGURO

§ 34.	Introducción	162
§ 35.	Ámbito de aplicación de la ley de obras sociales ..	163
	a) Concepto	163
	b) Clases	163
	c) Objeto	164
	d) Patrimonio	164
	e) Beneficiarios del sistema de la ley de obras sociales	164
	1) Beneficiarios directos	164
	2) Grupo familiar primario	164
	3) Afiliado adherente	165

	a) Adquisición del "status"	165
	b) Afiliación	165
	c) Aporte	165
	f) Similitudes y diferencias con la medicina pre- paga	166
§ 36.	Similitudes y diferencias con el contrato de seguro	167

CAPÍTULO VII

CONTRATOS CONEXOS EN MATERIA DE MEDICINA PREPAGA

§ 37.	Sistemática de la estructura contractual	171
§ 38.	Prestación de terceros por establecimientos de sa- lud y médicos	174
§ 39.	El nuevo concepto de dependencia	175
§ 40.	La atribución de la responsabilidad en las nuevas formas organizativas empresariales	177
§ 41.	Supuestos específicos	180
	a) Farmacia	180
	1) Propia	180
	2) Farmacias contratadas o listas de farma- cias	182
	a) Con beneficio de descuento en la adqui- sición de medicamentos	182
	b) Entrega gratuita de medicamentos a tra- vés de farmacias	183
	b) Odontología	183
	1) Servicio propio	184
	2) Prestación por listado con prestadores ad- heridos	184
	3) Prestación por medio de otra empresa	184
	c) Laboratorios. Estudios y análisis	185
	1) Prestación del servicio con elementos pro- pios	185
	2) Prestación a través de empresas coligadas ...	186

d) Gastronomía y dietas	187
1) Elaboración en el establecimiento	187
2) Contratación de servicios externos	188
§ 42. Solidaridad laboral	189

CAPÍTULO VIII

ORGANIZACIÓN DEL SISTEMA DE MEDICINA PREPAGA

A) CARACTERIZACIÓN GENERAL

§ 43. Introducción, concepto y clasificación	193
a) Plan abierto	194
b) Plan cerrado	194
§ 44. Obligación médico-asistencial: contenido y características	197
a) Suministro de asistencia médica	197
b) Alcance de la cobertura	201
§ 45. Responsabilidad del ente por los terceros prestadores del servicio	210
a) Obligación asumida frente al usuario	210
b) Fundamentos de la obligación de reparar	213
1) Estipulación a favor de un tercero	213
2) Obligación de seguridad	214
3) Responsabilidad refleja	215
4) Riesgo de la actividad económica	215

B) CLÁUSULAS RESPECTO DE LA PREEXISTENCIA DE ENFERMEDADES

§ 46. Introducción	217
--------------------------	-----

§ 47.	Modalidades	218
§ 48.	Concepto de enfermedad preexistente; criterio jurisprudencial	218
§ 49.	Declaración jurada del usuario y revisión médica de admisión	220
	a) Valor legal y efectos de la declaración jurada ..	221
	b) El carácter de carga de la revisión médica	222
§ 50.	Interpretación de la cláusula de preexistencia. Criterio jurisprudencial	225
§ 51.	Períodos de carencia. Concepto e interpretación. Asimilación de las cláusulas con la preexistencia de la enfermedad	226

C) LA INTERNACIÓN EN LA INTEGRACIÓN DE LA OBLIGACIÓN MÉDICO-ASISTENCIAL

§ 52.	Caracterización	228
	a) Servicio de terapia intensiva	230
	b) Servicio de unidad coronaria	231
	c) Internación clínica	231
§ 53.	Modalidades abierta y cerrada	232
§ 54.	Internación transitoria	237
§ 55.	Integrativa de la prestación médico-asistencial ...	238
	a) Diagnóstico	239
	b) Tratamiento	240
§ 56.	Cláusulas de exclusión de la internación y su correlatividad en la contraprestación económica	241
	a) Cláusulas que establecen límites de días de internación	241
	b) Criterio de admisión y egreso	245
	c) Cláusulas de exclusión	246
§ 57.	Cláusulas que reservan la limitación o exclusión para el futuro, como acto unilateral de la empresa	248

CAPÍTULO IX

RESPONSABILIDAD DE LOS ENTES ORGANIZADORES DE LA MEDICINA PREPAGA

§ 58.	Principios generales	251
§ 59.	Cláusulas de exoneración de responsabilidad del ente organizador del sistema prepago impuestas en la contratación de adhesión	253
	a) Características	253
	b) Modalidades	255
	1) Dispensa del dolo	256
	2) Dispensa de la culpa grave	257
	3) Dispensa de la culpa leve	257
§ 60.	La ley de defensa del consumidor	261
§ 61.	Cláusulas de limitación parcial de la responsabilidad o reducción de la cuantía del monto indemnizatorio	261
§ 62.	Cláusulas que establecen la alteración del factor de atribución	262
	a) Entre el ente organizador y el usuario	262
	b) Entre el ente y los prestadores	264
§ 63.	Alcance de la prestación médica	265
§ 64.	Conclusiones	266

CAPÍTULO X

APARATOLOGÍA Y TECNOLOGÍA POR “LEASING”

§ 65.	Introducción	267
§ 66.	El contrato de “leasing”. Distintas modalidades ..	270
§ 67.	El artículo 1113 del Código Civil: la responsabilidad objetiva por el riesgo o vicio de las cosas	271
	a) La aplicación de la norma a los productos elaborados	272

	b) Los legitimados pasivos: dueño o guardián de la cosa	274
	c) Las acciones recursorias entre dueño y guardián	275
	d) El principio de la reparación integral en la responsabilidad objetiva	275
§ 68.	Modificaciones introducidas por la ley 24.441	277
	a) El establecimiento de límites a la cuantificación del daño	277
	b) La subsistencia de la responsabilidad de la empresa de medicina prepaga	279
	c) Significado de la expresión “no hubieran podido razonablemente haberse asegurado”	280
§ 69.	Conclusiones	281

CAPÍTULO XI

SISTEMA DE SEGURO POR COBERTURA ECONÓMICA DEL RIESGO DE SALUD

§ 70.	Concepto	283
§ 71.	Riesgos	284
§ 72.	Modos econométricos	285
§ 73.	Regulación	286

CAPÍTULO XII

LAS EMPRESAS DE MEDICINA PREPAGA Y LA ÚLTIMA OPCIÓN TERAPÉUTICA DEL TRASPLANTE DE ÓRGANOS

§ 74.	Introducción	289
-------	--------------------	-----

§ 75.	Precedentes judiciales	289
	a) Los hechos y la opinión de los magistrados	290
	b) Contrato de medicina prepaga y sistema económico	290
	c) Derechos de las partes en función de la causa motivo. El fin del contrato y su teleología	293
	d) La publicidad y el contrato	295
	e) La ley de defensa del consumidor 24.240	297
	f) El sida como caso testigo	298
§ 76.	Cuestiones particulares en el caso "De Oromi Escalada, Mariano c/Galeno Previsión SA s/sumario"	299
§ 77.	Nuestra conclusión	300

CAPÍTULO XIII

LA GERONTOLOGÍA. LAS EMPRESAS DE MEDICINA PREPAGA Y LA MUERTE DIGNA

§ 78.	Consideraciones generales	301
-------	---------------------------------	-----

A) DERIVACIÓN GERIÁTRICA

§ 79	Caracterización	301
§ 80.	Condiciones de los servicios de geriatría	303
§ 81.	Condiciones sanitarias que deben reunir los geriátricos	304
§ 82.	La responsabilidad médico-sanitaria y la obligación de indemnidad	304

B) POSIBILIDAD DE DELEGAR LA INICIATIVA DE LA MUERTE DIGNA EN EL CONSENTIMIENTO O DISPOSICIÓN CONSCIENTE PARA EL ESTADO VEGETATIVO

§ 83.	Introducción	306
-------	--------------------	-----

§ 84.	Cuestiones sociológicas	307
§ 85.	Derivaciones jurídicas	308
§ 86.	El tema económico	309

CAPÍTULO XIV

EL “FRANCHISING” EN LOS SERVICIOS MÉDICOS

§ 87.	Introducción	311
§ 88.	El contrato de “franchising”	312
§ 89.	Formas contractuales de “franchising”	314
§ 90.	La licencia y el “franchising”	316
§ 91.	Modalidades de operatorias del contrato de “franchising”	317
§ 92.	Características especiales en materia de “franchising” de servicios médicos	319
§ 93.	Implementación y desarrollo del contrato de “franchising”	320
§ 94.	Las relaciones del usuario, franquiciante y franquiciado	322
§ 95.	Responsabilidad del laboratorio por productos fármacos	324

CAPÍTULO XV

VÍAS DE ACCESO A LA JUSTICIA

§ 96.	El significado del derecho al acceso a la justicia	325
§ 97.	La sanción de la ley de defensa del consumidor 24.240	326

§ 98. Las vías de acceso que establece la ley para el reclamo de los derechos de los usuarios y consumidores	328
a) Acciones judiciales	329
1) Ley de defensa del consumidor	329
2) El amparo en la reforma constitucional de 1994	330
b) Procedimiento administrativo	332
1) Procedimiento	333
2) Prueba	334
3) Resolución y recursos	334
4) Sanciones	334
§ 99. Resultados prácticos alcanzados por la ley de defensa del consumidor	335

APÉNDICE

A) MODELOS DE ACTUACIÓN PRÁCTICA

1) Solicitud de ingreso	339
2) Cláusulas contractuales generales	341
3) Cláusulas contractuales especiales	350
4) Solicitud de medida de no innovar	360
5) Rubros del programa médico obligatorio	361

B) LEGISLACIÓN

Ley 24.455. Prestaciones obligatorias de las obras sociales	363
Ley 24.754. Prestaciones mínimas de las empresas de medicina prepaga	364
Decreto 9/93. Libre elección de obra social	364

Decreto 580/95. Reglamentación de la ley 24.455	366
Decreto 1141/96. Opción entre las distintas obras sociales sindicales	367
Decreto 504/98. Sistematización y adecuación de la reglamentación del derecho de opción de cambio	369
Resolución DNCI 711/98. Supresión de cláusulas abusivas. Aplicación de la ley 24.240	372

C) JURISPRUDENCIA

1. Principio general	385
2. Cláusulas abusivas	385
a) Reglamento general. No opera contra el usuario o consumidor	385
b) Cláusulas oscuras: operan a favor del usuario o consumidor	391
c) Valor relativo de la declaración jurada del usuario o consumidor	395
3. Reintegros	399
a) Principio general: los servicios requeridos a terceros deben ser abonados por la entidad de medicina prepaga (artículo 505, Código Civil)	399
b) Cobertura de parto de emergencia y gastos de neonatología	400
c) Cobertura de parto por cesárea	405
d) Cobertura del método Gift	411
e) Cobertura de HIV	418
4. Relación entre contrato de medicina prepaga y seguro	423
5. Amparos y reintegros	424
a) Medidas precautorias para cobertura de nacidos prematuros	424
b) Medida cautelar innovativa para restablecer servicios médicos	426

c) Medida para cobertura de trasplantes. Reinte- gro	428
6. Daño moral a consumidores o usuarios	433
a) Por rescisión unilateral de la empresa	433
b) No corresponde si no se acredita que la demora au- menta el riesgo	436
<i>Bibliografía</i>	441