

COLECCIÓN ENSAYOS N° 25

EL CONSENTIMIENTO INFORMADO EN LA PRAXIS MÉDICA

RESPONSABILIDAD CIVIL Y DERECHO
DE CONSUMO

VLADIMIR MONSALVE CABALLERO
DANIELA NAVARRO REYES



Pontificia Universidad
JAVERIANA
Bogotá
Facultad de Ciencias Jurídicas

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Colección de Ensayos	VII
Los autores	XI
Introducción	I

CAPÍTULO I

EL CONSENTIMIENTO INFORMADO EN LA PRAXIS MÉDICA COLOMBIANA

1. El consentimiento informado. Historia y evolución. Generalidades.....	7
2. Grecia clásica	8
A) Consejos de Esculapio.....	9
B) Platón: médicos de hombres libres y médicos de esclavos	9
C) Era hipocrática. Paternalismo médico.....	13
3. Edad Media. Paternalismo hipocrático	15
4. Edad Moderna: liberalismo de los siglos XVIII y XIX	16
5. Siglo xx: Siglo de las luces en la institución del consentimiento informado (“del paternalismo a la autonomía del paciente”).....	19
A) Primera etapa, denominada “consentimiento voluntario” (1947)	23
B) Segunda etapa, denominada propiamente “Consentimiento informado” (1957).....	24
C) Tercera etapa, “consentimiento válido”.....	25
D) Cuarta etapa, “consentimiento auténtico”	26
6. La relación médico-paciente en el siglo XXI.....	31
7. Una mirada a la institución del consentimiento informado en diferentes países	31
A) España	33
B) Latinoamérica.....	37
a) Uruguay	37
b) Perú.....	38
c) Bolivia	38
d) Argentina	39
e) Colombia	44
f) El nuevo panorama	48

CAPÍTULO II

LA INFORMACIÓN COMO DEBER Y COMO DERECHO
EN LA RELACIÓN MEDICOASISTENCIAL

	PÁG.
1. Principios básicos del derecho a la información y de la institución del consentimiento informado.....	59
A) Dignidad humana.....	61
B) Autonomía de la voluntad	63
C) Integridad física y moral.....	66
D) Intimidad personal	68
2. La información como derecho fundamental del paciente	71
3. Derecho a no ser informado	75
4. Relación médico-paciente e importancia de un canal adecuado de comunicación	78
5. Obligación de información del profesional de la salud.....	84
A) Distinción entre los vocablos “deber jurídico” y “obligación jurídica”	84
B) Obligación de información	88
C) La información médica (definición)	93
a) Clases de información médica.....	94
b) La información médica como presupuesto y elemento esencial de la “lex artis”	95
D) Deber de información del paciente y la obligación de información del médico	96
6. Sujetos de la información médica como requisito para un consentimiento válido (destinatario y emisor)	99
A) Sujeto destinatario de la información (capacidad)	99
B) Pacientes incapacitados para ejercer su derecho a la información en razón de la edad	102
C) El secreto profesional médico en el caso de los menores de edad.....	108
D) Otros pacientes incapaces para recibir la información médica....	109
E) Sujeto emisor de la información sanitaria	110
7. Contenido mínimo de la información.....	113
A) ¿Qué se debe informar?.....	113
B) Información sobre los riesgos del tratamiento.....	123
C) La obligación de información en la medicina satisfactiva o voluntaria.....	125
8. Excepciones y límites a la obligación de información del médico...	132
9. Cuándo y cómo se debe suministrar la información sanitaria. Carga probatoria	134
10. La información médica en la perspectiva del derecho del consumidor	137

CAPÍTULO III

LA INSTITUCIÓN DEL CONSENTIMIENTO INFORMADO
EN LAS RELACIONES SANITARIAS

	PÁG.
1. Definición general de consentimiento.....	146
2. Definición de consentimiento informado.....	148
3. Objetivos del consentimiento informado como presupuesto de la "lex artis"	155
4. Componentes del consentimiento informado.....	160
A) La información	161
B) La capacidad.....	162
C) La voluntariedad.....	162
D) Otros elementos que forman parte de la institución del consentimiento informado.....	165
5. Presupuestos del consentimiento informado.....	166
A) ¿Quién puede consentir?.....	166
a) El consentimiento informado en los menores de edad	168
b) El consentimiento informado en pacientes discapacitados definitiva o transitoriamente	183
B) ¿Quién debe tomar el consentimiento informado del paciente?.....	189
C) ¿Cuándo debe el paciente expresar su voluntad y ejercer su derecho al consentimiento informado? Circunstancia de tiempo del consentimiento informado	190
a) Revocación del consentimiento.....	192
D) Forma del consentimiento informado.....	193
a) Protocolos de consentimiento informado	196
b) La importancia de la historia clínica en la prueba del consentimiento informado	199
c) El "onus probando" del consentimiento informado	200
6. Excepciones y límites del consentimiento informado.....	201
A) Instrucciones previas o voluntad anticipada del paciente.....	203
B) Doctrina del consentimiento implícito	209

CAPÍTULO IV

RESPONSABILIDAD POR INCUMPLIMIENTO
DEL DEBER DE INFORMACIÓN Y DE LA OBTENCIÓN
DEL CONSENTIMIENTO PREVIO

1. Consideraciones generales	215
2. Caracterización general de las obligaciones sanitarias: de medio o de resultado	218

	PÁG.
A) El consentimiento informado: obligación de resultado	222
B) Posturas en torno al consentimiento informado como obligación de medios	226
3. Responsabilidad civil por ausencia del consentimiento informado del paciente.....	228
A) La responsabilidad subjetiva por culpa presunta.....	230
a) La inexistencia del daño o nexo causal por el incumplimiento informativo.....	233
b) Inexistencia del nexo causal entre la falta de información y los daños en la salud, pero la identificación de otros daños	237
4. Daño moral por lesión al derecho fundamental a la autodeterminación.....	239
5. El daño que se ha de reparar: la pérdida de la oportunidad	248
6. Diferencia entre pérdida de la oportunidad y lucro cesante	252
7. Pérdida de la oportunidad en la praxis médica: pérdida de decisión.....	253
8. Daño por pérdida de la oportunidad en la praxis médica: daño moral autónomo, presente y cierto	258
A) Daño moral autónomo	258
B) Daño presente y cierto	260
C) Criterios de indemnización del daño por pérdida de la oportunidad	263
D) La teoría de la causalidad en la identificación del daño por pérdida de la oportunidad	269
E) La doctrina del daño por pérdida de la oportunidad en el derecho comparado y el nacional.....	270
F) Los daños personales o patrimoniales con fundamento en criterios de imputación objetiva (causalidad jurídica).....	272
9. Responsabilidad solidaria en los supuestos de incumplimiento de insuficiencia informativa o indebido consentimiento informado	278
Bibliografía	281
Índice de autores	295
Índice de disposiciones	297