ÍNDICE GENERAL

Prefacio XLVII

DECRETO REGLAMENTARIO 6216/67.
LEY 17.132. EJERCICIO DE LA MEDICINA, ODONTOLOGÍA
Y ACTIVIDADES DE COLABORACIÓN

PARTE I

EL PROFESIONAL DE LA MEDICINA

Título I - Parte General 5

***Art. 1°* - Ámbito de aplicación de la ley. Autoridad sanitaria** 5

1. Antecedentes 5

2. Ámbito de aplicación de la ley 17.132 6

2.1. Ámbito de aplicación territorial 6

2.2. Ámbito de aplicación personal 7

2.3. Ámbito de aplicación material 7

3. La autoridad sanitaria 8

3.1. El rol fiscalizador de la autoridad sanitaria 8

***Art. 2°* - El médico. Ejercicio de la medicina. Concepto. Características** 9

1. Ejercicio de la medicina 10

1.1. Concepto. Notas distintivas 10

1.2. Título universitario 10

1.3. Habilitación. Legitimación 11

1.4. Ejercicio de la medicina. Terminología de la ley 12
1.4.1. Actos médicos 13
1.5. Profesión liberal 14
1.6. Habitualidad 15
1.7. Autonomía técnica 16
1.8. Presunción de onerosidad 17
1.9. Sujeción a los dictados de la ciencia médica 18
1.10. Deber de obrar conforme a los dictados de la ética médica 19
1.10.1. Conceptualización 19
1.10.2. El juramento hipocrático 22
1.10.3. Los códigos de ética. Remisión 23
1.10.4. Relevancia jurídica de las normas éticas 23
1.11. Deber de obrar conforme a los dictados de la bioética 25
1.12. Sujeción al ordenamiento jurídico general y al especial que rige la actividad galénica 28
1.13. La medicina como un servicio de pública necesidad 29

***Art. 3°* - Actividades dedicadas a la higiene y estética de las personas. Fiscalización** 30
1. La prestación del servicio de salud: principio general 30

***Art. 4°* - Ejercicio ilegal de la medicina. Monopolio médico. Intrusismo** 31
1. Concepto. Intrusismo. Monopolio médico 31
1.1. Terminología utilizada - curanderismo - intrusismo - charlatanismo - normas éticas 32
1.2. Art. 208 del Código Penal: ejercicio ilegal del arte de curar 33
1.2.1. Curanderismo 33
1.2.2. Charlatanismo médico 34
1.2.3. Préstamo de nombre 35

JURISPRUDENCIA 36
Ejercicio ilegal de la medicina 36
Cuestiones generales 36
Habitualidad 39

Configuración del delito 40
Casos en que no se configuró el delito 43
Ejercicio ilegal de la medicina y estafa 46
Inhabilitación especial 47
Exceso en los límites de la autorización 48
Curación de enfermedades a término fijo o por medios secretos o infalibles 48
Prestanombre 48
Cuestiones varias 48

LEGISLACIÓN APLICABLE 50

Art. 5° - **Registro Nacional de los Profesionales del Arte de Curar** 50
1. Registro de los profesionales del arte de curar 50
1.1. Ley 19.740. Registro Nacional de Profesionales del Arte de Curar. 50
2. Ejercicio de la profesión. Habilitación 55
Requisitos administrativos 55

Art. 6° - **Facultades de la autoridad sanitaria** 57

Art. 7° - **Habilitación de locales y establecimientos** 57

Resolución (S.E.S.P.) 2385/80 (11/08/80): Normas mínimas para habilitación de establecimientos asistenciales (Parte pertinente) 58

Capítulo I - Normas específicas 58
Consultorio 58
1. Comentario 59
1.1. Trámite para la instalación 59

Art. 8° - **Inhabilitación de profesionales médicos. Enfermedades invalidantes. Procedimiento** 60
1. Comentario 61

Art. 9° - **Procedimientos psicoterápicos** 61

Art. 10 - **Anuncios - Publicidad** 61
Anuncios y publicidad: pautas éticas y jurídicas 62

LEGISLACIÓN APLICABLE 63

Ley 17.132 63
Código Penal 64
Código de Ética (CO.M.R.A.) 64
Capítulo IX - De la publicidad y anuncios médicos 64

***Art. 11* - Secreto médico** 65
1. Introducción 65
2. Secreto médico: concepto 67
3. Fundamento 67
4. El principio general 68
5. Las personas obligadas 69
6. Los datos amparados por el secreto profesional 69
7. Las excepciones o revelaciones justificadas 69
8. Secreto médico y SIDA 71
9. Secreto médico y psiquiatría 72
10. Secreto médico y responsabilidad civil y penal 72

JURISPRUDENCIA 73
Principio general 73
Justa causa 74
Aborto - Secreto profesional - Fallo plenario 74
Secreto médico. Jurisprudencia. Doctrina de la CSJN 76

LEGISLACIÓN APLICABLE 86
1. Derecho a la intimidad y confidencialidad. Secreto profesional 86
1.1. Constitución Nacional 86
1.2. Constituciones provinciales 87
2. Normas procesales constitucionales tendientes a garantizar el derecho a la intimidad y confidencialidad (*habeas data*) 91
2.1. Constitución Nacional 91
2.2. Constituciones provinciales 92
3. Art. 1071 bis, Código Civil 93
4. Ley 23.798 — Lucha Contra el Síndrome de Inmunodeficiencia Adquirida (SIDA) 94

4.1. Decreto 1244/91 — Reglamentario de la ley 23.798 94

4.2. Art. 156 del Código Penal (texto según ley 11.179; restablecido por la ley 23.077) 94

5. Normas éticas 94

5.1. Juramento hipocrático (Fórmula de la Asamblea General de la Asociación Médica Mundial de 1948, realizada en Ginebra) (Parte pertinente) 94

5.2. Código Internacional de Ética Médica (Adoptado por la III Asamblea General de la Asociación Médica Mundial, en Londres, en 1949) (Parte pertinente) 95

Código de Ética (CO.M.R.A.) 95

Capítulo VIII - Del secreto profesional 95

***Art. 12* - Referencia al decreto 6216/44** 96

***Art. 13* - Los (médicos) que pueden ejercer la medicina** 96

Título II - De los médicos 96

***Capítulo I* - Generalidades** 96

1. Comentario 98

***Art. 14* - Comunicación de alumnos diplomados** 100

1. Comentario 100

***Art. 15* - Títulos anulados o invalidados** 100

1. Comentario 101

***Art. 16* - Profesionales: Lugar de ejercicio de la medicina** 101

1. Comentario. Remisión a normas reglamentarias 102

***Art. 17* - La documentación médica. El certificado médico. La historia clínica** 103

1. Introducción 103

2. El certificado médico 104

2.1. El certificado médico falso 106

Art. 295, Código Penal 107

3. La historia clínica 107

JURISPRUDENCIA APLICABLE 111
LEGISLACIÓN APLICABLE 111
Normas éticas 111
Resolución 648/86 (SS) 111
Art. 18 - **Incompatibilidades** 112
Comentario 112
Código de Ética (CO.M.R.A.) 112

PARTE II

OBLIGACIONES

Art. 19, inc. 1° - **Obligación de colaboración con la autoridad sanitaria** 115
1. La función social, humanista y solidaria del médico 115
1.1. Principio general. Terminología 116
JURISPRUDENCIA 116
Deberes frente a la sociedad 116
Art. 19, inc. 2° - **Deber de prestar asistencia profesional** 117
1. Deber de prestar asistencia médico-profesional 117
1.1. Introducción 117
1.2. El deber legal de asistir 117
JURISPRUDENCIA 119
Principio general 119
Deber humanitario y altruista 119
Obligación jurídica de obrar 119
Abandono del enfermo 119
Abandono del infante prematuro 120
Abandono del paciente. Anestesista 120
Médico de guardia 120
Imposibilidad de pagar los servicios médicos: Negativa del médico a brindar la asistencia adecuada 120

Ineficacia de la invocación de reglamentaciones administrativas internas . 121
Omisión de asistencia por falta de carné de afiliado 121
Deber de cuidado hasta el último momento 121
Doctrina de la Corte Suprema de Justicia 121

LEGISLACIÓN APLICABLE 123
Art. 1074, Código Civil 123
Código Penal. Capítulo VI: Abandono de personas 123
Código de Ética (CO.M.R.A.) 123
Capítulo II: Deberes de los médicos para con los enfermos 123
Código Internacional de Ética Médica 123

***Art. 19, inc. 3°* - El consentimiento del paciente** 124
1. El consentimiento del paciente 124
1.1. Introducción 124
1.2. Art. 19, inc 3°, ley 17.132: el consentimiento del paciente como principio general 126
1.2.1. Los casos de intervención médica coactiva 127
1.2.2. Ineficacia del consentimiento dado por el enfermo para la realización de actos médicos prohibidos por ley 128
1.3. La falta de consentimiento: casos especiales 129
1.3.1. Incapacidad del paciente: inconsciencia-alienación 129
1.3.2. Lesionados graves por causa de accidente, tentativa de suicidio o delito 130
1.3.3. Operaciones mutilantes 131
1.4. El deber de informar 131
1.5. El consentimiento informado 133
1.6. El principio de veracidad y los casos graves, o, los casos de los enfermos terminales 134
1.7. El derecho del paciente a rechazar la asistencia médica. El caso de los Testigos de Jehová 135

LEGISLACIÓN Y JURISPRUDENCIA APLICABLES 136
Código de Ética (CO.M.R.A.) 136

Capítulo II - Deberes de los médicos para con los enfermos 136
Código Civil de la República Argentina 137
Proyectos de reformas y jornadas 137
Constitución de Santa Fe 137
Declaración de derechos del paciente. Asociación Americana de Hospitales 138
JURISPRUDENCIA 138
Fallos que impusieron la transfusión 138
Fallos favorables a la objeción 142
Corte Suprema de Justicia de la Nación. Los Testigos de Jehová. El caso "Bahamondez". Los derechos personalísimos. Libertad religiosa. Derecho de la persona a no someterse a un tratamiento médico 143
***Art. 19, inc. 4°* - Cambio de órganos sexuales** 155
1. Conceptos previos 155
1.1. Heterosexualidad - Homosexualidad - Transexualismo 156
1.2. La evolución de la doctrina y la jurisprudencia 160
1.2.1. Proyecto doctrinario de legislación sobre adecuación del sexo en casos de transexualidad y modificación de nombre 161
JURISPRUDENCIA 162
A) Lesiones gravísimas. Operación quirúrgica (1966) 162
B) Fines curativos: Deben estar en consonancia con los fines humanos y éticos (1969) 162
C) Cambio de sexo. Autorización judicial. Improcedencia (1975) 163
D) Hermafroditas. Autorización judicial. Adecuación del sexo (1986) 163
E) Transexualismo. Concepto. Noción de sexo. Imposibilidad de alterar el sexo genético por decisión unilateral. Principio de indisponibilidad del estado de las personas (1989) 164
F) Derechos personales. Identidad sexual. Cambio de sexo. Transexual. Seudohermafrodita (1994) 165
***Art. 19, inc. 5°* - Salud mental. La internación de personas insanas** 166
Comentario 167

LEGISLACIÓN APLICABLE 168
Código Civil 168
Ley 22.914 168
Internación y egreso de establecimientos de salud mental 168
Legislación de la Ciudad de Buenos Aires y provincial en materia de salud mental. Sumarios 171

Art. 19, inc. 6° - **Prescripción de alcaloides. Prescripción de medicamentos. Responsabilidad** 171
1. Prescripción de alcaloides. Conceptos. Responsabilidad 171
2. Prescripción de medicamentos. Conceptos. Responsabilidad 174

JURISPRUDENCIA 176
Regla de prudencia: hacer pruebas de sensibilidad 176

Art. 19, inc. 7° - **Prescripción** - Certificación. Formularios - **Requisitos** 176
Norma concordante: Art. 17 del Decreto Reglamentario 6216/67 177
Comentario 177

Art. 19, inc. 8° - **Certificado de defunción** 178
Comentario 178

Art. 19, inc. 9° - **Profesional médico y personal auxiliar. Fiscalización y control. Responsabilidad** 180
Comentario 180

JURISPRUDENCIA 182
Obligaciones de los médicos 182
1. Obligación de prestar asistencia médica 182
2. Obligación jurídica de obrar (con prudencia y diligencia) 185
3. Obligación de obrar conforme a la ética médica 187
4. Obligación de obrar conforme al principio de humanismo 188
5. Obligación de obrar conforme a la técnica común 188
6. Obligación de obrar con autonomía científica 189
7. Obligación de llevar una correcta historia clínica 190

7.1. Historia clínica. Deber de llevar un correcto registro del tratamiento. Derecho del paciente 190

7.2. Historia clínica. Deber del médico 190

7.3. Historia clínica. Irregularidades. Inexistencia. Omisiones 191

7.4. Historia clínica entregada al esposo de la actora. Carencia de historia clínica 193

7.5. Historia clínica. Llenado formal. Confrontación con otras pruebas 194

7.6. Historia clínica. Error de diagnóstico 194

7.7. Historia clínica. Responsabilidad médica 194

7.8. Historia clínica. Confección. Innecesariedad de consignar diariamente datos 194

7.9. Historia clínica. Psicoanálisis. Falta de obligación 195

7.10. Parte anestésico 195

8. Obligación de obrar conforme a la categoría profesional de especialista 195

9. Obligación de informar al paciente. Deber de advertir 195

10. Obligación de obtener el consentimiento informado del paciente, y de respetar su voluntad negativa a tratarse, internarse, operarse, etcétera .. 199

11. El consentimiento y los Testigos de Jehová. Las transfusiones de sangre. El caso de los menores 200

11.1. Los Testigos de Jehová y la doctrina de la CSJN. El caso "Bahamondez". Derechos personalísimos. Libertad religiosa. Derecho de la persona a no someterse a un tratamiento médico 202

12. Obligación de solicitar autorización judicial. ¿Es necesaria? 204

13. Pronunciamientos judiciales que indican que no es necesaria la autorización judicial 205

14. Obligación de guardar secreto profesional respetando el derecho a la confidencialidad del paciente 205

15. Secreto profesional y aborto 208

16. Obligación de denunciar enfermedades 210

17. Obligación de no experimentar con el paciente 210

18. Obligación de vigilancia 211

19. Obligación de realizar análisis previos 211

20. Obligación de obrar con prudencia al prescribir medicamentos (conocer su composición, no recetar medicamentos contraindicados, etc.) 213

21. Obligación de contar el instrumental, antes y después de la operación .. 214

PARTE III

PROHIBICIONES. ESTERILIZACIÓN

***Art. 20* - Prohibiciones** 217

Comentario 217

***Art. 20, inc. 18* - Esterilización** 224

1. Introducción 224

1.2. La normativa legal. Requisitos 224

NORMAS ÉTICAS APLICABLES 227

Código de Ética (CO.M.R.A.) 227

Código de Ética de los cirujanos 227

JURISPRUDENCIA 227

PARTE IV

LAS ESPECIALIDADES MÉDICAS

***Capítulo II* - De los especialistas médicos** 249

***Art. 21* - De los médicos especialistas** 249

1. Del médico generalista al médico especialista 250

2. Conceptos 251

LEGISLACIÓN APLICABLE 253

Ley 22.127. Sistema Nacional de Residencia de la Salud 253

Código de Ética (CO.M.R.A.) 256

Capítulo VII - De los especialistas 256

Código de Ética y Deontología del cirujano (Asociación Argentina de Cirugía), Buenos Aires, 1982 257

Capítulo III - **De las anestesias generales** 262

Art. 22 - **De los médicos anestesistas** 262

Código de Ética del Anestesista de la Asociación Argentina de Anestesiología de Buenos Aires 263

PARTE V

DE LA SANGRE HUMANA

Capítulo IV - **De las transfusiones de sangre** 271

Art. 23 - **De las transfusiones de sangre** 271

LEGISLACIÓN NACIONAL APLICABLE 272

Resolución 702/93 272

Ley 22.990. Regulación de las actividades relacionadas con la sangre humana, sus componentes, derivados y subproductos 272

LEGISLACIÓN PROVINCIAL APLICABLE 311

PARTE VI

SIDA

SIDA — Ley 23.798 — Decreto 1244/91 315

Salud Pública - Lucha contra el Síndrome de Inmunodeficiencia Adquirida (SIDA) - Declaración de interés nacional 315

LEGISLACIÓN DICTADA POR LAS PROVINCIAS 323

JURISPRUDENCIA 323

A) Generalidades 323

1) Bien jurídico protegido 323

2) Poder de policía 323

3) Examen médico. Consentimiento 324

4) Derecho a la intimidad. Consentimiento 324

5) Examen médico. Consentimiento 325

6) Derecho a la intimidad. Libertad de prensa. Delitos cometidos por medio de la prensa. Daños y perjuicios 325

B) SIDA y discriminación 325

1) Discriminación 325

2) Consentimiento 326

3) Derechos humanos 326

C) Acción de amparo 326

1) *Habeas corpus*. Protección de la salud 326

2) Consentimiento 326

3) Asistencia médica 327

4) Provisión de medicamentos 327

D) SIDA y Derecho penal 327

1) Comprensión de la criminalidad del acto. Inimputabilidad. Psicópata 327

2) Delito culposo. Responsabilidad civil. Responsabilidad penal. Uso de una jeringa no descartable 327

3) Robo. Uso de jeringa con sangre infectada de SIDA 328

4) Delito. Sobreseimiento provisorio 328

5) Pena. Cumplimiento de la pena. Principio de humanismo 328

6) Proceso penal. Excarcelación 329

E) Daños y perjuicios 329

1) Incapacidad sobreviniente. Daño psíquico 329

F) Matrimonio 330

1) Certificado prenupcial. Impedimento de matrimonio. Impedimento impediente 330

G) Policía 330

1) Examen médico. Poder de policía estatal 330

2) Examen médico. Consentimiento. Derecho a la intimidad 330

3) Derecho a la intimidad. Garantías constitucionales 330

4) Examen médico. Salud pública 331

5) Retiro obligatorio 331

H) Servicio penitenciario 331

1) Interpretación amplia de la norma procesal. Detención domiciliaria. 331

l) SIDA y derecho del trabajo 332
1) Discriminación. Derecho a la intimidad 332
2) Discriminación. Buena fe. Responsabilidad del empleador 332
3) Discriminación. Negativa de trabajo 333
4) Discriminación. Derecho a trabajar 333
5) Discriminación. Igualdad de trato 333
6) Discriminación. Negativa de trabajo. Responsabilidad civil. Daño moral 334
7) Discriminación. Deber de ocupación. Responsabilidades y obligaciones del empleador. Daño moral 334
8) Obligaciones del empleador. Responsabilidad. Deber de seguridad. Daño moral 334
9) Despido 335
10) Accidente de trabajo 336

PARTE VII

LOS TRASPLANTES DE ÓRGANOS HUMANOS

Ley 24.193. Decreto 512/95 339
Ley de Trasplantes de Órganos y Material Anatómico Humano. Derogación de las leyes 21.541, 23.464 y 23.885 339
LEGISLACIÓN COMPLEMENTARIA 347
Resolución 150/96 (INCUCAI) 347
Resolución 347/95 (R.N.P.) 353
Resolución 119/96 (D.N.R.N.P.) 355
Decreto 1095 355
LEGISLACIÓN APLICABLE 359
Resolución 34/98 (S.P.S.) 359
Protocolo de "Diagnóstico de muerte bajo criterios neurológicos (muerte encefálica)" 359
Decreto 773/93. Veto parcial de la ley 24.193 387

LEGISLACIÓN PROVINCIAL 388

JURISPRUDENCIA 388

PARTE VIII

EJERCICIO DE LA ODONTOLOGÍA

Título III - De los odontólogos 425

***Capítulo I* - Generalidades** 425

***Capítulo II* - De los especialistas odontólogos** 430

1. Odontología. Concepto 432

2. Ética. Responsabilidad civil 432

3. Remisión 433

Asociación Odontológica Argentina 433

Códigos de deontología y disciplinario. Aprobados en Asamblea Anual Ordinaria del 17/12/1964 433

Código de deontología 433

Código disciplinario 436

PARTE IX

EXÁMENES CLÍNICOS Y ANATOMOPATOLÓGICOS

Título IV - De los análisis 441

***Capítulo I* - De los análisis clínicos** 441

***Capítulo II* - De los exámenes anatomopatológicos** 443

PARTE X

LOS DERECHOS DE LOS PACIENTES

Los derechos fundamentales de la persona, como límites de la actividad de los profesionales de la salud 447

1. Los derechos de los pacientes 447

Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre - La IX Conferencia Internacional Americana 452

Declaración Universal de Derechos Humanos 456

Convención contra la Tortura y otros Tratos o Penas Crueles, Inhumanos o Degradantes 460

Declaración de Tokio 463

Consejo de Médicos de la Provincia de Córdoba 464

Código de Ética 464

Código de Nuremberg - Tribunal Internacional de Nuremberg, 1947. Experimentos médicos permitidos 465

Declaración de Helsinki (1964-1989) 467

Convención Internacional sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación Racial 469

Ley 23.592 - Actos discriminatorios 473

El derecho a la protección de la salud en la Constitución Nacional y en las Constituciones provinciales. La acción de amparo 474

1. Introducción 474

2. Normativa constitucional 475

2.1. Constitución Nacional, Constitución de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires y Constituciones provinciales 475

2.1.1. Declaración Universal de Derechos Humanos 476

2.1.2. Pacto Internacional sobre Derechos Económicos, Sociales y Culturales 476

2.1.3. Convención sobre los Derechos del Niño 476

2.1.4. Convención sobre Eliminación de Toda Forma de Discriminación de la Mujer 477

2.1.5. Constitución de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires 477

2.1.6. Constitución de la Provincia de Buenos Aires 479

2.1.7. Constitución de la Provincia de Catamarca 479

2.1.8. Constitución de la Provincia del Chaco 480

2.1.9. Constitución de la Provincia del Chubut 480

2.1.10. Constitución de la Provincia de Córdoba 481
2.1.11. Constitución de la Provincia de Formosa 481
2.1.12. Constitución de la Provincia de Jujuy 482
2.1.13. Constitución de la Provincia de La Pampa 483
2.1.14. Constitución de la Provincia de La Rioja 483
2.1.15. Constitución de la Provincia de Misiones 483
2.1.16. Constitución de la Provincia de Río Negro 483
2.1.17. Constitución de la Provincia de Salta 484
2.1.18. Constitución de la Provincia de San Juan 484
2.1.19. Constitución de la Provincia de San Luis 485
2.1.20. Constitución de la Provincia de Santa Cruz 485
2.1.21. Constitución de la Provincia de Santa Fe 485
2.1.22. Constitución de la Provincia de Santiago del Estero 485
2.1.23. Constitución de la Provincia de Tierra del Fuego, Antártida e Islas del Atlántico Sur 486
2.1.24. Constitución de la Provincia de Tucumán 487

Declaración de Lisboa. Derechos de los pacientes 487

Declaración sobre los derechos de los pacientes (Asociación Americana de Hospitales) 487

Código de Ética (CO.M.R.A). (Parte pertinente) 489

II Congreso Internacional de Derecho de Daños - Buenos Aires, 1991 490
Recomendaciones de la Comisión nº 1 490

Legislación provincial sobre derechos del paciente. Río Negro - Ley 3076 491
Enunciación de los derechos de los pacientes 492

JURISPRUDENCIA 493
1. Derecho a elegir libremente a su médico 493
2. Derecho a ser tratado por un médico que goce de libertad ética y científica. Remisión 494
3. Derecho a la vida 494
3.1. Derecho a la vida. Derecho a la salud 494
3.2. Derecho a la integridad física. Derecho a la libertad 495

3.3. Inexistencia de configuración de una forma de suicidio 495
3.4. Rechazo del paciente. Obligaciones del médico 496
3.5. Derecho a la integridad física. Garantías constitucionales 496
3.6. Derecho del paciente a que se respete su voluntad negativa 496
3.7. Negativa del paciente. Obligaciones del médico. Responsabilidad. 496
3.8. Negativa del paciente. Principio general 497
3.9. Negativa del paciente. El médico no puede imponer un tratamiento en forma coactiva. La justicia no puede imponer al médico un uso terapéutico 497
3.10. Derecho a la vida. Doctrina de la Corte Suprema de Justicia de la Nación 497

PARTE XI
HONORARIOS MÉDICOS

JURISPRUDENCIA 503
1. Honorarios y ética médica 503
2. Pautas para la fijación de los honorarios médicos 506
3. Normas aplicables 508
4. Obligados al pago de los honorarios médicos 509
5. Prescripción 510
6. Fijación judicial de los honorarios 512
7. Honorarios y praxis médica: prestación individual y colectiva 513
8. Honorarios y culpa —o no— en la praxis médica 513
9. Cuestiones generales 514
9.1. Los honorarios y la intermediación de los círculos médicos, hospitales, clínicas, etcétera 514
9.2. Existencia o no de la renuncia de los honorarios 515
9.3. Aranceles de profesionales médicos 516
9.4. Paciente atendido en un hospital público, que también es asistido por médico particular 516
9.5. La unidad "galeno" 517

9.6. No fijación de los honorarios por árbitros 517
9.7. La deuda por honorarios como deuda de valor 517
9.8. Inaplicabilidad del art. 1193 del Código Civil 518
9.9. Bonificación de directores, subdirectores y directores asociados 518
10. Honorarios de peritos médicos. Aspectos varios 518
11. Derecho del trabajo. Honorarios médicos y la existencia o no de relación contractual laboral 520
12. Cuestiones procesales 522

PARTE XII

RESPONSABILIDAD CIVIL MÉDICA

DOCTRINA 525
La responsabilidad civil de los médicos 525
1. Responsabilidad civil. Concepto 525
2. Concepto de responsabilidad profesional. La responsabilidad médica forma parte de la responsabilidad civil en general 526
JURISPRUDENCIA 531
Responsabilidad civil médica 531
1. Criterios históricos de juzgamiento 531
2. Naturaleza jurídica de la relación médico-paciente 539
2.1. Carácter contractual 539
2.1.1. Aspectos generales 539
2.1.2. En general, la relación es contractual, excepcionalmente es extracontractual 540
2.1.3. Responsabilidad contractual y de medios (no de resultados) 542
2.1.4. Carácter contractual: el médico no promete un resultado, sólo medios adecuados 543
2.1.5. Carácter contractual: generalidades 544
2.1.6. Relación contractual aunque el paciente sea atendido en un hospital, y no haya contratado directamente con el médico, etcétera 546

2.1.7. Relación contractual: calificación contractual, tipicidad, contrato innominado, etcétera 548
2.1.8. Responsabilidad contractual. Prescripción decenal 550
2.1.9. Fallo con posición intermedia 550
2.2. Responsabilidad extracontractual 550
2.3. Teoría del cúmulo de responsabilidades 552
3. Naturaleza jurídica de la obligación del médico 552
3.1. Obligación de "medios" 552
3.1.1. Aspectos generales 552
3.1.2. Obligación de medios: el médico no puede anunciar o prometer la curación 555
3.1.3. Obligación de medios: excepciones 557
3.1.4. Obligación de medios: la culpa, la prueba 558
3.2. Supuestos dudosos: zona gris entre las obligaciones de "medios" y las obligaciones de "resultados" 560
3.3. Inaplicabilidad de la doctrina de las obligaciones de "medios" y de "resultados" 561
4. Contenido de la obligación: poner los medios conducentes para curar al enfermo (ciencia, prudencia, diligencia) 561
5. Responsabilidad civil de los médicos 563
5.1. Concepto de responsabilidad profesional 563
5.2. La responsabilidad profesional es un capítulo más de la responsabilidad civil general 563
5.3. Requisitos para que se configure la responsabilidad civil médica ... 565
6. La culpa médica 567
6.1. Aspectos generales 567
6.2. Apreciación de la culpa médica 572
6.3. Culpa médica: imprudencia 573
6.4. Culpa: negligencia, generalidades y casos 575
6.5. Impericia médica 578
6.6. Culpa y diagnóstico médico: generalidades y casos 579
6.7. Culpa y tratamiento. Generalidades 584

6.8. Culpa médica: normas aplicables 586
6.9. Aplicación de los arts. 902 y 909 del Código Civil 588
6.10. Extensión de la responsabilidad 590
6.11. Responsabilidad solidaria 591
6.12. Casos de falta de responsabilidad médica 591
6.13. La relación de causalidad 595
6.14. Especial referencia a la relación de causalidad 596
7. Daño 598
7.1. Generalidades 598
7.2. Daño intrínseco 600
7.3. Daño actual y daño futuro 600
7.4. Daño moral 600
7.5. Pérdida de la chance 602
7.6. Consecuencias mediatas e inmediatas 603
7.7. Daño estético 603
7.8. Indemnización 604
7.9. Intereses 604
7.10. Costas 604
Cuestiones procesales 605
1. Legitimación activa 605
1.1. Carácter en que acciona el paciente 605
1.2. Los titulares de una acción *in iure proprio* (los familiares) 605
1.3. Los herederos demandan a título de responsabilidad extracontractual 606
1.4. Inaplicabilidad del art. 1107 del Código Civil 606
2. La prueba 607
2.1. Generalidades 607
2.2. La carga de la prueba 608
2.2.1. El paciente debe probar la culpa médica. Generalidades 608
2.2.2. Qué debe probar el paciente 614
2.2.3. El dolo debe probarse 616

2.2.4. La carga de la prueba en cabeza del médico 616
2.2.4.1. Qué debe probar el médico 616
2.2.4.2. El médico debe probar que su hacer fue el debido en relación a su ciencia y conciencia. Doctrina de la CSJN 617
2.2.4.3. El médico debe probar la causa ajena o el caso fortuito 617
2.2.4.4. Argumentos de defensa médica 617
2.2.4.5. El médico y el deber de colaboración procesal 617
2.2.4.6. La carga de la prueba del médico que prometió un resultado 618
2.2.4.7. Inversión de la carga probatoria. *Res ipsa loquitur*.. 618
2.2.4.8. Carga probatoria dinámica 618
2.2.4.9. Caso fortuito 620
2.2.5. Medios de prueba 621
2.2.5.1. Prueba pericial. Importancia 621
2.2.5.2. Prueba pericial. Casos 622
2.2.5.3. Prueba pericial. Irrelevancia 623
2.2.5.4. Prueba pericial e indicios 623
2.2.6. Presunciones. Importancia 624
2.2.7. Historia clínica: confección deficiente, omisiones, etcétera.. 626
2.2.7.1. Parte anestésico 628
2.2.7.2. Historia clínica y psicoanálisis 628
2.2.8. Prueba de testigos. Aspectos generales 628
2.2.8.1. Testimonios inidóneos 629
2.2.9. La opinión de los expertos 629
2.2.10. Sumario policial 629
2.2.11. Facultades del juez. Deber de prudencia. Opiniones científicas divididas. Las reglas de la sana crítica, etcétera 630
2.2.12. Prescripción 632
2.2.13. Recurso extraordinario. Procedencia e improcedencia 632
2.2.14. Demanda. Rechazo. Casos 634

2.2.15. Sentencia penal. Efectos en sede civil 635

Responsabilidad de los médicos especialistas, los odontólogos y los colaboradores 637

1. Especialistas. Generalidades 637

2. Cirujanos 637

2.1. Generalidades 637

2.2. Consentimiento 641

2.3. Deber de verificar el retiro de todo elemento extraño del cuerpo del paciente (luego de la operación) 641

2.4. Oblitos quirúrgicos 641

2.5. Urgencia 643

2.6. Riesgos o áleas 643

2.7. Error grueso 644

2.8. Responsabilidad y delegación 644

2.9. Casos de responsabilidad en cirugía 644

2.10. Irresponsabilidad del cirujano 646

3. Cirugía plástica 647

3.1. Generalidades 647

3.2. Obligación de resultado 648

3.3. Deber de informar 648

3.4. Resultado prometido 649

4. Pluriparticipación médica en acto quirúrgico. Responsabilidad colectiva. Responsabilidad del jefe y del integrante del equipo 649

5. Culpa conjunta del cirujano y el anestesista 651

6. Responsabilidad del anestesista. Generalidades 652

7. Responsabilidad del médico de guardia 653

7.1. Atención del turno de guardia de manera burocrática y mecánica 653

7.2. Médico de guardia de urgencias 653

7.3. Ausencia del profesional de la guardia médica 653

7.4. Impericia 654

7.5. Adecuación entre la conducta debida y la obrada 654

8. Obstetricia 654

8.1. Apreciación de la culpa 654
8.2. Negligencia 654
8.3. El parto: práctica médica previsible, habitual y corriente 655
8.4. Hemorragia posparto. Responsabilidad 655
8.5. Ignorancia inexcusable 655
8.6. Mala praxis médica por no obrar con autonomía 656
9. Pediatría 656
10. Neonatología 656
11. Responsabilidad del transfusionista 656
12. Radiología. Responsabilidad 657
13. Responsabilidad del odontólogo 657
14. Responsabilidad del farmacéutico 658
15. Responsabilidad de los enfermeros o enfermeras 658
15.1. Generalidades 658
15.2. Culpa 660

Responsabilidad penal médica 660
1. Generalidades 660
2. Imprudencia. Negligencia. Impericia 662
3. Error de diagnóstico 663
4. Oblitos quirúrgicos 664
5. Homicidio culposo 664
6. Casos de responsabilidad penal 666
7. Medicamentos, alcaloides, drogas y otros. Responsabilidad penal 667
8. Eximentes de responsabilidad 669
9. Apreciación del juez 669
10. Relación de causalidad 669
11. Irresponsabilidad penal de los médicos 672
12. Responsabilidad en las especialidades médicas 676
12.1. Cirujanos 676
12.2. Anestesistas 678
12.3. Médico de guardia 678

12.4. Ayudante instrumentista 679
13. Certificado médico falso 680
14. Encubrimiento 680

Responsabilidad civil de los prestadores privados del servicio de salud (sanatorios, clínicas, maternidades, etc.) 681

1. Aspectos generales 681
2. Responsabilidad contractual de los establecimientos asistenciales 688
3. Obligación de medios 690
4. Art. 504 del Código Civil: estipulación a favor de tercero 691
5. Deber de garantía. Obligación tácita de seguridad. Deber de seguridad. 694
6. Dependencia e independencia del médico frente al ente asistencial 697
7. Responsabilidad de los entes sanitarios. Casos 699
8. Irresponsabilidad de los establecimientos asistenciales. Casos 706

Establecimientos asistenciales 708

1. Responsabilidades varias 708
1.1. Responsabilidad de los directores médicos 708
1.2. Establecimiento geriátrico 709
1.3. Maternidades 709
1.4. Establecimientos médico-psiquiátricos 710
2. Responsabilidad civil de los establecimientos asistenciales públicos (hospitales) 712
2.1. Responsabilidad contractual 712
2.2. Estipulación a favor de tercero 714
2.3. Obligación de seguridad 715
2.4. Responsabilidad directa 716
2.5. Responsabilidad solidaria 717
2.6. Responsabilidad del hospital público: cuestiones varias. Casos 717
2.7. Irresponsabilidad del hospital público 721

Obras sociales 721
1. Generalidades 721
2. Obligación de seguridad 725

3. Vínculo contractual 726
4. Obligación de medios 727
5. Aplicación de la figura de la estipulación a favor de un tercero 727
6. Responsabilidad: aspectos organizativos 728
7. Responsabilidad civil 729
8. Otras cuestiones 732

RESPONSABILIDAD CIVIL MÉDICA
Y TEMAS RELACIONADOS

DOCTRINA DE LAS JORNADAS
Y CONGRESOS DE DERECHO

Primeras Jornadas Provinciales de Derecho Civil (Mercedes, 1981) 737
II Jornadas Provinciales de Derecho Civil 737
Jornadas sobre Responsabilidad por Productos Farmacéuticos y Medicinales y Primer Encuentro Interdisciplinario (Morón, 1986) 739
Jornadas sobre Responsabilidad Civil de Productos Fármaco-Medicinales (Morón, 1987) 741
Segundo Encuentro de Abogados Civilistas (Santa Fe, 1988) 745
Primeras Jornadas Nacionales de Profesores de Derecho (Universidad Nacional de Lomas de Zamora, 1988) 746
Primeras Jornadas Rosarinas sobre Temas de Derecho Civil 747
Cuartas Jornadas Sanjuaninas de Derecho Civil (San Juan, 1989) 749
Quintas Jornadas Rioplatenses de Derecho. Responsabilidad Profesional (San Isidro, 1989) 751
Jornadas Marplatenses de Responsabilidad Civil y Seguros (Mar del Plata, 1989) 752

PARTE XIII

LA PRESTACIÓN INSTITUCIONAL
DEL SERVICIO DE SALUD

PRESTACIÓN INSTITUCIONAL DEL SERVICIO DE SALUD 757

Brevísima referencia histórica 757

1. Etapa del Estado Liberal 757

2. La etapa del Estado de Bienestar. El surgimiento de las obras sociales .. 758

3. El período de 1955 a 1983 759

4. El período de transición: 1983-1989 760

5. El gobierno constitucional de 1989-1995 y de 1995-1999. La salud en el marco de la economía globalizada 761

La política oficial de salud 761

Decreto 1269/92 762

Decreto 578/93 - Registro Nacional de Hospitales Públicos de Autogestión (H.P.A.). Creación 765

Decreto 1424 - Programa Nacional de Garantía de Calidad de la Atención Médica. Aplicación — Objetivos 768

EL HOSPITAL PÚBLICO 771

1. La responsabilidad civil del hospital público 771

LA SEGURIDAD SOCIAL 772

1. La seguridad social 774

1.1. Constitución Nacional 774

1.2. Constituciones provinciales 775

1.2.1. Provincia de Buenos Aires 775

1.2.2. Provincia de Catamarca 775

1.2.3. Ciudad Autónoma de Buenos Aires 776

1.2.4. Provincia de Córdoba 776

1.2.5. Provincia de Chaco 776

1.2.6. Provincia de Chubut 776

1.2.7. Provincia de Entre Ríos 776

1.2.8. Provincia de Formosa 777

1.2.9. Provincia de Jujuy 777

1.2.10. Provincia de La Pampa 777

1.2.11. Provincia de La Rioja 777

1.2.12. Provincia de Misiones 778
1.2.13. Provincia de Neuquén 778
1.2.14. Provincia de Río Negro 778
1.2.15. Provincia de Salta 778
1.2.16. Provincia de San Juan 779
1.2.17. Provincia de San Luis 779
1.2.18. Provincia de Santa Cruz 779
1.2.19. Provincia de Santa Fe 779
1.2.20. Provincia de Santiago del Estero 780
1.2.21. Provincia de Tierra del Fuego, Antártida e Islas del Atlántico Sur 780

Declaración de Alma-Ata (1978). Conferencia OMS/UNICEF 780

LAS OBRAS SOCIALES 784

El sistema de obras sociales 784

1. Las obras sociales. Origen. Desarrollo 784
2. La institucionalización del sistema de obras sociales 786
3. El gobierno *de facto* de 1976-1983 (la noche más negra de la historia argentina) 786
4. El gobierno democrático de 1983-1989: Un período de transición 787
5. Causas de la crisis de las obras sociales 788
a) El deficiente rol del Estado en el sector salud 788
b) La desfinanciación de las obras sociales 789
c) Las poblaciones cautivas 789
d) Ineficiencia en la gestión de los órganos de control 789
e) Otras causas 790
6. Desregulación del sistema de obras sociales 790
7. Las obras sociales. Concepto. La responsabilidad civil por daños ocasionados por mala praxis médica 791

RESPONSABILIDAD CIVIL DE LAS OBRAS SOCIALES 792

Ley 23.660. Nueva Ley de Obras Sociales 797

Ley 23.661. Sistema Nacional de Seguro de Salud 815

LAS INSTITUCIONES PRIVADAS DEL SECTOR SALUD. LA MEDICINA PREPAGA 835

1. El sector privado. Las instituciones sanitarias 835

2. La medicina prepaga 836

RESPONSABILIDAD CIVIL DE LAS INSTITUCIONES SANITARIAS PRIVADAS 838

LOS ESTABLECIMIENTOS ASISTENCIALES 840

Título V - De los establecimientos 840

***Capítulo I* - Generalidades** 840

***Capítulo II* - De la propiedad** 841

***Capítulo III* - De la dirección técnica** 842

Título VI - De los practicantes 844

LEGISLACIÓN APLICABLE 845

Normas mínimas para habilitación de establecimientos asistenciales y servicios de traslados sanitarios - Resolución 2385/80 (S.E.S.P.) 845

LEGISLACIÓN APLICABLE 858

PARTE XIV

LOS COLABORADORES DE LA MEDICINA Y DE LA ODONTOLOGÍA

Los colaboradores 861

1. Introducción 861

2. Conceptualización 861

Título VII - De los colaboradores 864

***Capítulo I* - Generalidades** 864

OBSTETRICIA 868

Capítulo II - **De las obstétricas** 868

LEGISLACIÓN APLICABLE 871

Ley 24.540. Régimen de identificación para los recién nacidos. Modificación del Código Civil y del dec.-ley 8204/63 871

LEGISLACIÓN NACIONAL 874

LEGISLACIÓN PROVINCIAL 874

KINESIOLOGÍA 874

Ley 24.317. Ejercicio de la profesión de kinesiología y fisioterapia 874

ENFERMERÍA 881

Ejercicio de la enfermería 881

1. Conceptos generales. Responsabilidad 881

2. Antecedentes 885

Sumarios 885

Capítulo IV - **De las enfermeras (arts. 58 a 61)** 886

Ley 24.004. Enfermería - Normas para su ejercicio - Aprobación derogación de los arts. 58 a 61 de la ley 17.132 886

Código para Enfermeras del Consejo Internacional de Enfermeras 897

Federación Panamericana de Profesionales de Enfermería - Código de Ética - 1984 898

TERAPISTAS OCUPACIONALES 906

Capítulo V - **De los terapistas ocupacionales** 906

ÓPTICA TÉCNICA 908

Capítulo VI - **De los ópticos técnicos** 908

MECÁNICOS PARA DENTISTAS 913

Capítulo VII 913

Ley 23.752 - Técnico en prótesis dental. Norma para el ejercicio de la profesión. Ámbito de aplicación. Derogación del Cap. VII, Tít. VII de la ley 17.132 913

LICENCIADOS EN NUTRICIÓN. DE LOS DIETISTAS 917

***Capítulo VIII* - De los dietistas** 917

Ley 24.301 - Licenciado en nutrición - Ejercicio profesional - Normas - Derogación del Cap. VIII de la ley 17.132 917

AUXILIARES DE RADIOLOGÍA 920

***Capítulo IX* - De los auxiliares de radiología** 920

AUXILIARES DE PSIQUIATRÍA 922

***Capítulo X* - De los auxiliares de psiquiatría** 922

PSICOLOGÍA 924

Ley 23.277 - Psicología - Normas para el ejercicio de la profesión - Derogación de los arts. 9° y 91 de la norma *de facto* 17.132 924

SALUD MENTAL. DECLARACIONES INTERNACIONALES 926

Declaración de Hawai II (1983) 926

Declaración de Luxor. Derechos humanos de los enfermos mentales (1989) 928

Declaración de Caracas (1990) 931

La protección de los enfermos mentales y el mejoramiento de la atención de la salud mental 932

Principios para la protección de los enfermos mentales y para el mejoramiento de la atención de la salud mental 933

AUXILIARES DE LABORATORIO 944

***Capítulo XI* - De los auxiliares de laboratorio** 944

AUXILIARES DE ANESTESIA 945

***Capítulo XII* - De los auxiliares de anestesia** 945

FONOAUDIÓLOGOS 947

***Capítulo XIII* - De los fonoaudiólogos** 947

ORTÓPTICOS 949

Capítulo XIV - De los ortópticos 949

VISITADORAS DE HIGIENE 950

Capítulo XV - De las visitadoras de higiene 950

TÉCNICOS EN ÓRTESIS Y PRÓTESIS 952

Capítulo XVI - De los técnicos en órtesis y prótesis 952

TÉCNICOS EN CALZADO ORTOPÉDICO 955

Capítulo XVII - De los técnicos en calzado ortopédico 955

PARTE XV

CUESTIONES ADMINISTRATIVAS

El poder disciplinario de la autoridad administrativa. Sanciones. Prescripción. Procedimiento 959

1. Introducción 959

Título VIII - De las sanciones 963

Comentario 963

Título IX - De la prescripción 968

Comentario 969

Título X - Del procedimiento 969

Comentario 970

Capítulo IV - Delitos contra la salud pública. Envenenar o adulterar aguas potables o alimentos o medicinas 976

LEGISLACIÓN APLICABLE 980

Ley 23.928. Convertibilidad del austral 980

Decreto 341/92. Infracciones cometidas contra normas sanitarias - Unificación de sanciones pecuniarias 984

Comentario 985

APÉNDICE I

NORMAS JURÍDICAS

Ley 17.132 - Normas para el ejercicio de la medicina, odontología y actividades de colaboración 989

Decreto 6216/67 - Ejercicio de la medicina, odontología y actividades de colaboración. Reglamentación de la ley 17.132 1012

APÉNDICE II

NORMAS ÉTICAS

Código de Ética de la Confederación Médica de la República Argentina .. 1031

El Tribunal de la Confederación 1045

Reglamento Interno del Tribunal de la Confederación Médica de la República Argentina 1046

Código Internacional de Ética Médica 1048

Declaración de Ginebra 1049

Declaración de Oslo 1050

Declaración de Venecia 1050

Doce principios de provisión de atención de la salud en cualquier sistema nacional de atención de la salud 1051

Declaración de Principios Éticos de Médicos del Mercosur 1053