

PRIMERA PARTE PARTE GENERAL

Capítulo Primero

DE LA RESPONSABILIDAD FRENTE AL EJERCICIO DE LA MEDICINA

Párrafo primero

Concepto de responsabilidad médica 17

Párrafo segundo

Razones del auge de la responsabilidad médica . 20

- a) La superación de prejuicios de tiempos pasados 22
- b) La desaparición de la relación médico familiar-paciente 23
- c) La indagación de la relación causal 24
- ch) Paciente y médico se informan de sus deberes y derechos 26
- d) La deshumanización de la medicina 26

Capítulo Segundo

TIPOS DE RESPONSABILIDAD A QUE ESTA SUJETO EL MEDICO

Párrafo primero

Responsabilidad ética 28

Párrafo segundo

Responsabilidad jurídica 32

a) Responsabilidad criminal 32

b) Responsabilidad civil 36

Capítulo Tercero

TESIS FRENTE A LA RESPONSABILIDAD MEDICA

Párrafo primero

Tesis de la irresponsabilidad absoluta 37

a) El cliente es el único responsable de la mala elección que ha hecho 38

b) La medicina es un arte conjetural 38

c) El título universitario implica idoneidad profesional 41

ch) Del ejercicio de la actividad del médico sólo emana un deber moral, pero no una responsabilidad jurídica 42

d) Normalmente una acción por responsabilidad sólo tiene por objeto obtener una ventaja pecuniaria de un acontecimiento desgraciado 43

e) El poder jurisdiccional carece de conocimientos médicos suficientes para juzgar la conducta de un profesional del denominado "arte de curar" 45

f) El aceptar la responsabilidad de los médicos significará un perjuicio para los propios enfermos 47

g) Peligro del progreso científico en el área médica 48

| | |
|--|----|
| Párrafo segundo | |
| <i>Teoría intermedia</i> | 51 |
| a) Sólo responsabilidad civil | 51 |
| b) Sólo dolo, mala fe o culpa lata | 52 |
| Párrafo tercero | |
| <i>Teoría de la responsabilidad amplia</i> | 60 |

SEGUNDA PARTE

RESPONSABILIDAD CIVIL MEDICA

Título Primero

RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL

Capítulo Primero

EXISTENCIA DE RELACION CONTRACTUAL ENTRE MEDICO Y PACIENTE

Párrafo primero

| | |
|--|----|
| <i>Teoría de la no responsabilidad contractual</i> | 76 |
|--|----|

Párrafo segundo

| | |
|--|----|
| <i>Teoría de la relación contractual</i> | 78 |
|--|----|

Capítulo Segundo

REQUISITOS DE PROCEDENCIA DE LA RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL MEDICA

Párrafo primero

| | |
|---|----|
| <i>La existencia de un contrato</i> | 88 |
|---|----|

| | |
|---|----|
| 1.1. Definición del contrato médico | 88 |
|---|----|

| | | |
|--------|--|-----|
| 1.2. | Calificación del contrato médico | 92 |
| 1.2.1. | Teoría del mandato | 92 |
| 1.2.2. | Teoría del arrendamiento de servicios | 94 |
| 1.2.3. | Teoría del contrato sui géneris, innominado o atípico | 100 |
| 1.2.4. | Teoría del contrato proteiforme o multiforme | 101 |
| 1.2.5. | Legislación chilena | 103 |
| 1.3. | Características del contrato médico | 111 |
| a) | Consensual | 111 |
| b) | Civil | 112 |
| c) | <i>Intuitu personae</i> | 112 |
| ch) | Admite el desistimiento unilateral | 113 |
| d) | Principal | 117 |
| e) | Individual | 117 |
| f) | Generalmente de adhesión | 119 |
| g) | Innominado | 124 |
| h) | Instantáneo o sucesivo | 127 |
| i) | Generalmente sinalagmático y excepcionalmente unilateral | 127 |

Párrafo segundo

| | | |
|--------|---|-----|
| | <i>La existencia de un contrato válido</i> | 128 |
| 2.1. | Consentimiento | 128 |
| 2.1.1. | Generalidades | 128 |
| 2.1.2. | Formación del consentimiento | 130 |
| 2.1.3. | Manifestación de la voluntad. Voluntad expresa y tácita | 133 |
| 2.1.4. | Vicios del consentimiento | 135 |
| a) | El error | 136 |
| b) | La fuerza | 139 |
| c) | Dolo | 144 |
| ch) | Estado de necesidad | 145 |
| 2.2. | Capacidad | 149 |
| 2.2.1. | Mujer casada | 149 |
| 2.2.2. | Menor de edad | 155 |
| 2.2.3. | Disipadores | 162 |
| 2.2.4. | Alienados | 162 |
| 2.3. | Objeto | 164 |
| 2.3.1. | Objeto de la obligación de cada parte | 164 |
| 2.3.2. | Interrupción de embarazo | 166 |
| 2.3.3. | Alteración de sexo | 166 |
| 2.3.4. | Trasplante de órganos o partes del cuerpo | 170 |
| 2.3.5. | Liberación de responsabilidad | 172 |

| | | |
|--------|---|-----|
| 2.4. | Causa | 177 |
| 2.5. | Formalidades | 183 |
| 2.5.1. | Contrato de forma libre | 183 |
| 2.5.2. | Trasplante de órganos o partes del cuerpo | 184 |
| 2.5.3. | Formalidades de prueba | 187 |

Párrafo tercero

| | | |
|--------|--|-----|
| | <i>Que el contrato se haya celebrado entre la víctima del daño y el autor de éste</i> | 189 |
| 3.1. | Regla general | 189 |
| 3.2. | Víctima del incumplimiento del contrato médico es causahabiente o sucesor de uno de los contratantes | 190 |
| 3.3. | Familiar o amigo del paciente contrata con el médico | 192 |
| 3.4. | El reemplazo y la delegación | 194 |
| 3.5. | La relación médico-paciente como consecuencia de los principales sistemas de seguridad social en Chile | 201 |
| 3.5.1. | Generalidades | 201 |
| 3.5.2. | Paciente contrata con la institución, la cual designa al médico | 203 |
| | a) Especie de contrato accesorio | 204 |
| | b) Subcontrato | 205 |
| | c) Contrato en favor de tercero | 205 |
| | ch) Cumplimiento de una obligación asistencial | 210 |
| 3.5.3. | Paciente no contrata con organismo de salud, el cual designa al facultativo | 215 |
| 3.5.4. | Paciente solicita servicios médicos vía "sistema de libre elección" | 218 |

Párrafo cuarto

| | | |
|--------|--|-----|
| | <i>Daño sufrido por la víctima que provenga del incumplimiento del contrato médico</i> | 219 |
| 4.1. | Idea general | 219 |
| 4.2. | Las obligaciones contenidas en el contrato y el incumplimiento de éste | 220 |
| 4.3. | Obligaciones del paciente | 222 |
| 4.3.1. | Obligación de información | 222 |
| 4.3.2. | Obligación de seguir el tratamiento | 223 |
| 4.3.3. | Obligación de abstención | 227 |
| 4.3.4. | Obligación de pago de honorarios | 228 |

| | | |
|--------|---|-----|
| a) | Obligación de la naturaleza del contrato médico | 228 |
| b) | Dependencia del pago del honorario con el éxito o fracaso del tratamiento | 232 |
| c) | Determinación y cobro de honorarios | 233 |
| 4.4. | Obligaciones del médico | 235 |
| 4.4.1. | Obligación de medio o de resultado | 236 |
| a) | Exposición básica acerca de esta clasificación de las obligaciones | 236 |
| b) | Aplicación de la noción a las obligaciones del médico | 237 |
| c) | Casos en que siguiendo la teoría de Demogue, las obligaciones del médico son de resultado | 240 |
| ch) | Obligación de medio de un facultativo en cuanto se promete un resultado | 243 |
| d) | Incumplimiento del deber asumido por el facultativo | 245 |
| e) | Doctrina chilena frente a las obligaciones del médico | 246 |
| f) | Solución acorde con los principios y la legislación | 247 |
| 4.4.2. | Obligaciones genéricas del médico | 250 |
| a) | Deber de consejo | 250 |
| b) | Obligación de cuidados | 252 |
| 4.4.3. | Obligación y responsabilidad en cada etapa del acto médico | 258 |
| a) | Diagnóstico | 259 |
| a)1. | Idea general | 259 |
| a)2. | Error de diagnóstico y responsabilidad | 260 |
| a)2.1. | Error por insuficiencia de conocimientos | 260 |
| a)2.2. | Error por negligencia en el diagnóstico | 264 |
| a)2.3. | Error por complejidad del cuadro clínico o error científico | 271 |
| a)3. | Análisis acerca de la responsabilidad en el diagnóstico | 274 |
| b) | Tratamiento | 275 |
| b)1. | Noción general | 275 |

| | | |
|--------|--|-----|
| b)2. | Designación de medicamentos o métodos que no signifiquen experimentación médica ni intervención quirúrgica | 276 |
| b)3. | Experimentación médica | 288 |
| b)4. | Otras posibilidades de inferir la responsabilidad medical en el tratamiento | 300 |
| c) | Intervención | 307 |
| c)1. | Idea general | 307 |
| c)2. | Inobservancia de un adecuado examen previo a una intervención quirúrgica | 307 |
| c)3. | Anestesia provocada o quirúrgica | 311 |
| c)4. | Los oblitos u olvidos quirúrgicos | 320 |
| c)5. | Cirugía estética | 330 |
| ch) | El consentimiento en los tratamientos y operaciones quirúrgicas | 333 |
| ch)1. | Planteamiento básico | 333 |
| ch)2. | Teorías | 336 |
| ch)3. | No exigibilidad de consentimiento del paciente por razón de urgencia e imposibilidad de obtención | 340 |
| ch)4. | No exigibilidad de consentimiento ante obligatoriedad de tratamiento por imposición legal o judicial | 343 |
| ch)5. | Consentimiento inoficioso | 347 |
| ch)6. | El consentimiento y los riesgos del tratamiento | 347 |
| ch)7. | Aspecto deontológico | 350 |
| d) | Cuidados postoperatorios | 351 |
| 4.5. | Eximentes por el incumplimiento | 353 |
| 4.5.1. | Noción general | 353 |
| 4.5.2. | Caso fortuito o fuerza mayor | 354 |
| 4.5.3. | El estado de necesidad | 358 |

Párrafo quinto

| | |
|---|-----|
| <i>Que el infractor del contrato esté constituido en mora</i> | 359 |
|---|-----|

Título Segundo

RESPONSABILIDAD EN CASO DE INTERVENCIÓN ESPONTÁNEA DEL MÉDICO

Párrafo primero

Naturaleza jurídica de la relación 363

Párrafo segundo

Obligaciones y responsabilidad que emana de la relación 367

Título Tercero

RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL

Idea general 369

Capítulo Primero

CASUÍSTICA EN RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL MEDICA

Capítulo Segundo

ELEMENTOS DE LA RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL

Párrafo primero

Imputabilidad 375

Párrafo segundo

La falta 378

2.1. Presupuestos básicos 378

2.2. *Lex artis* 379

2.3. Dolo 381

2.4. Culpa 382

| | |
|------------------------------|-----|
| 2.4.1. Impericia | 383 |
| 2.4.2. Imprudencia | 384 |
| 2.4.3. Negligencia | 387 |

Párrafo tercero

| | |
|---|-----|
| <i>El daño</i> | 390 |
| 3.1. Idea básica | 390 |
| 3.2. Daños pecuniarios, morales y somáticos | 391 |
| 3.3. Daño cierto, daño actual y daño futuro | 392 |
| 3.4. Daño emergente y lucro cesante | 394 |
| 3.5. Daño estético | 394 |

Párrafo cuarto

| | |
|--|-----|
| <i>Relación de causalidad</i> | 396 |
| 4.1. Idea básica | 396 |
| 4.2. Visión práctica de dos de las teorías creadas para solucionar la pluralidad de causas, en el hecho médico | 397 |
| 4.3. Circunstancias concurrentes y concausas | 402 |

Título Cuarto

EL ACTO MÉDICO DE EQUIPO

Párrafo primero

| | |
|---------------------------------------|-----|
| <i>Presupuestos básicos</i> | 405 |
|---------------------------------------|-----|

Párrafo segundo

| | |
|---|-----|
| <i>Responsabilidad del médico por el hecho de quienes actúan como auxiliares o dependientes suyos</i> | 407 |
|---|-----|

Párrafo tercero

| | |
|---|-----|
| <i>Responsabilidad del médico respecto de otros médicos cuando actúan en equipo</i> | 410 |
|---|-----|

TERCERA PARTE

DEL EJERCICIO DE LA ACCION Y GARANTIA DE LA INDEMNIZACION

Capítulo Primero

DEL EJERCICIO DE LA ACCION

Párrafo primero

| | |
|---|------------|
| <i>La demanda por reparación del daño</i> | 419 |
|---|------------|

Párrafo segundo

| | |
|--|------------|
| <i>La prueba. Medios de prueba</i> | 424 |
|--|------------|

| | |
|--|-----|
| 2.1. Idea general | 424 |
| 2.2. Prueba en responsabilidad contractual médica | 425 |
| 2.3. Prueba en caso de responsabilidad extracontractual médica | 428 |
| 2.4. Los medios probatorios | 429 |
| 2.4.1. Instrumentos | 429 |
| 2.4.2. Testigos | 430 |
| 2.4.3. Presunciones | 431 |
| 2.4.4. Confesión de parte | 431 |
| 2.4.5. Inspección personal del tribunal | 432 |
| 2.4.6. El informe de peritos | 433 |
| 2.4.7. La prueba de informes | 442 |

Capítulo Segundo

GARANTIA DE LA INDEMNIZACION- SEGURO DE RESPONSABILIDAD

| | |
|--|-----|
| 2.1. Presupuestos básicos | 445 |
| 2.2. El seguro de responsabilidad profesional médica | 451 |
| 2.2.1. Del asegurado | 453 |
| 2.2.2. Del tercero o víctima | 455 |

| | |
|---|-----|
| 2.2.3. La cláusula del seguro | 457 |
| 2.2.4. La defensa y liquidación | 460 |
| 2.2.5. Ambito temporal de la póliza | 463 |
| | |
| <i>Notas</i> | 465 |
| | |
| <i>Bibliografía</i> | 585 |