

ÍNDICE GENERAL

Agradecimientos	9
Prólogo	15
Presentación	19
Introducción	29

CAPÍTULO I

**Punto de partida: La responsabilidad civil
de la estructura sanitaria:
¿Contractual o extracontractual?**

1.1. Nociones Preliminares: La obligación como relación obligatoria compleja	44
1.1.1. El cúmulo en situaciones de responsabilidad médica ¿Un supuesto de unificación de la Responsabilidad Civil, o flexibilidad de los regímenes a favor del paciente?.....	49
1.1.2. Los deberes de protección dentro de la relación médico-paciente entendida esta como relación obligatoria compleja ¿Superando la regla del cúmulo?	57
1.1.3. La relación obligatoria compleja y la categoría de los deberes de protección.....	56
a) El origen germánico de los deberes de protección.....	58
b) La categoría de la obligación de seguridad en el derecho francés	71
c) La categoría de los deberes de protección en el derecho italiano	78
d) La categoría de los deberes de protección en el derecho peruano....	95
1.2 La Ley General de Salud y la responsabilidad en la estructura sanitaria:	
La Relación médico-paciente	103
1.2.1. La situación de Emergencia	103

a) Supuestos contractuales.....	103
i) Contacto Social.....	103
ii) La obligación de fuente heterónoma: La Obligación de fuente legal	111
b) Supuesto extracontractual.....	122
1.2.2. Internamiento Voluntario.....	129
1.3. La responsabilidad en la estructura sanitaria: La responsabilidad del Equipo médico.....	130
1.3.1. La responsabilidad del Equipo y el ejercicio colectivo de la profesión médica.....	130
i) El ejercicio impersonal de la profesión y la legislación vigente	130
ii) Auxiliares del profesional en el ámbito sanitario.....	131
1.3.2. La responsabilidad del Equipo médico	133
a) Supuesto contractual	134
i) Contacto Social.....	134
ii) Obligación de Fuente Legal.....	136
b) Supuesto Extracontractual	140
1.4. La responsabilidad de la estructura sanitaria: La relación estructura sanitaria – paciente.....	141
1.4.1. Tesis Extracontractuales	141
1.4.2. Tesis Contractualistas	142
a) Contacto Social.....	142
b) Obligación de Fuente Legal.....	144
1.4.3. Responsabilidad por Tratamiento sanitario no autorizado: A propósito de una amputación errónea.....	146
1.5. La responsabilidad de la estructura sanitaria: La responsabilidad de la estructura por daños derivados de situaciones hemotransfusionales.....	149
a) Tesis extracontractualistas	149
b) Tesis contractual	150
Conclusiones del Capítulo 1.....	162

CAPÍTULO II

**El alcance de la responsabilidad civil del médico:
¿a qué se obligan los médicos en general?**

2.1 Obligaciones de medios: Tratamiento en los países con dicha distinción.....	166
2.1.1. La génesis del concepto: Alemania y su exportación a Italia.....	166
A) Francia	171
B) España.....	181
2.2 La premisa del profesional sanitario: Las obligaciones de especial dificultad.	193
A) Nuestra postura: Todas las obligaciones son de resultado.....	194
B) Definición de las obligaciones de especial dificultad	200
2.3 Discurso a contrario: Las obligaciones de fácil ejecución	205
2.4 Obligaciones de resultado: A propósito de las obligaciones de fácil ejecución y las operaciones provenientes de cirugías estéticas.....	210
2.5 La carga de la prueba: ¿Quién debe probar el daño a la víctima?.....	216
a) Régimen Contractual	216
b) Régimen Extracontractual.....	217
c) El daño <i>in re ipsa</i>	224
d) <i>La Faute virtuelle o Culpa virtual</i>	226
e) Los mecanismos de tutela alemán: <i>Anscheinsbeweis</i> o la “Prueba palmaria plena”	228
2.6 Breves apuntes sobre la relación de causalidad	232
a) La “ <i>causation</i> ” y la relación de causalidad.....	232
b) La relación de causalidad vista desde la jurisprudencia y el Derecho comparado.....	237
Conclusiones del Capítulo 2	240

CAPÍTULO III

**Punto de llegada: el destino de los
Establecimientos de Salud y los criterios de Imputación.
A propósito de las nuevas tendencias**

3.1. El Criterio de imputación en la actividad médica: Notas previas a la Responsabilidad Civil del médico en términos de las capacidades de prevención	244
3.1.1. Capacidad de prevención unilateral	245
a) Ausencia o falta de una regla de responsabilidad.....	246
b) La Regla de Responsabilidad Objetiva	246
c) La Regla de Responsabilidad Subjetiva.....	248

3.1.2. Capacidad de prevención bilateral	249
a) Ausencia o falta de una regla de responsabilidad.....	250
b) La Regla de Responsabilidad Objetiva	251
c) La Regla de Responsabilidad Objetiva con defensa de Negligencia Contributiva	251
d) La Regla de Responsabilidad Subjetiva.....	253
e) La Regla de Responsabilidad Subjetiva con defensa de Negligencia Contributiva	254
f) La Regla de Responsabilidad Subjetiva con Negligencia Comparativa	255
3.1.3. Las capacidades de prevención en la actividad médica	257
3.2. La responsabilidad de la Estructura Sanitaria	263
3.2.1. La responsabilidad “Subjetiva” de la Estructura sanitaria	263
3.2.2. La responsabilidad “Objetiva” de la Estructura sanitaria	269
3.2.3. La Responsabilidad “Autónoma” de la Estructura Sanitaria en “extenso”	276
3.2.4. ¿Es criterio de imputación o efecto jurídico? Las necesidades de diferenciar el contrato sobre la promesa del hecho de un tercero con el criterio de imputación de la garantía	282
3.2.5. ¿La obligación de la Estructura Sanitaria como la promesa o el hecho de un tercero?.....	282
3.2.6. El criterio de imputación “Garantía” y la responsabilidad patronal en aplicación a la Estructura Sanitaria	289
3.2.7. Nuestro punto de vista	295
3.3. La responsabilidad de la Estructura Sanitaria en la normativa nacional.....	306
3.4. El nuevo “rol” de la buena fe en el Perú	313
3.4.1 Breves nociones sobre el concepto.....	313
3.4.2. La “inutilidad” del concepto	317
3.4.3 Nuestra postura	319
3.5. Nuevas figuras aplicables a la Estructura Sanitaria	322
3.5.1. El contrato con efectos protectivos hacia terceros	323
3.5.2. La teoría del Contacto social.....	334
3.5.3. Las relaciones contractuales de hecho	340
3.6. ¿Se puede aplicar estos conceptos en materia judicial o arbitral peruana?	348
3.7. Guía de cómo resolver un caso de <i>malpraxis</i> para el operador judicial	348
Conclusiones del Capítulo 3	356

CAPÍTULO IV

La protección de la víctima y el seguro de responsabilidad civil profesional del médico, ¿mitigación de daños o reducción de los accidentes por mal praxis médica?

4.1. El contrato de seguro: una cuestión terminológica	365
4.1.1. “First Party Insurance”	372
4.1.2. “Third Party Insurance”	374
4.2. Los sistemas de seguros obligatorios en el Perú.....	376
4.2.1. El seguro complementario de trabajo de riesgo	376
4.2.2. El seguro obligatorio contra accidentes de tránsito.....	379
4.2.3. El seguro obligatorio contra accidentes de aeronáutica civil.....	381
4.3. Seguro obligatorio de Responsabilidad Civil por servicios de salud	384
4.3.1. En una tierra diferente: comparando <i>Asgard</i> y <i>Midgard</i> : el sistema compensatorio «No-Fault» en Suecia. El denominado “seguro-paciente” y su tendencia en el mundo.....	386
4.3.1.1.El sistema seguro-paciente: mitos y realidades del sistema sueco.....	390
4.3.1.2.El sistema seguro-paciente: La Ley por daños al paciente o “Patient Injury Act”	397
4.3.1.3.El sistema seguro-paciente: «No-Fault»	400
4.3.1.4.Conclusiones sobre el sistema de seguro-paciente en Suecia	411
4.3.2.1.El análisis de una propuesta de sistema de seguros en Estados Unidos: ¿Solución a la <i>Malpractice</i> ?	412
4.3.2.2.La Responsabilidad Civil del Médico en Norteamérica y su evolución	413
4.3.2.3. Alternativas al Sistema del Tort.....	436
4.3.2.4. Resultados de la investigación.....	440
4.3.2.5. La propuesta de Harvard post-investigación	444
4.3.3. El Proyecto “Tomassini” y el Seguro por responsabilidad de la estructura hospitalaria en Italia.....	445
4.3.4. La Ley “Kouchner” y el Código de Salud Pública: la indemnización a título solidario y el seguro de responsabilidad civil profesional en Francia	448
4.3.5. El seguro médico obligatorio en el sistema peruano: análisis de las propuestas legislativas	463
4.3.5.1. El seguro médico obligatorio: Posiciones en contra.....	482
4.3.5.2. El seguro médico obligatorio: Nuestra Propuesta.....	484
Conclusiones del Capítulo 4	502
Conclusiones Finales	503

ANEXOS

ANEXO 1: PROYECTO DE LEY 505
ANEXO 2: SITUACIONES CUBIERTAS 509
ANEXO 3 TABLA DE INDEMNIZACIONES 510
ANEXO 4 DECRETO SUPREMO 09-97-SA 512
Referencias bibliográficas..... 521