

ÍNDICE GENERAL

PARTE XII

CAPÍTULO I GENERALIDADES

1. Presentación del tema	1
2. Profesión liberal	2
A) <i>Presentación del tema</i>	2
B) <i>Concepto de profesión liberal</i>	2
C) <i>Caracterización de la profesión liberal</i>	4
a) <i>En sentido amplio</i>	4
b) <i>En sentido estricto</i>	6
3. Naturaleza jurídica de la relación jurídica profesional	13
A) <i>Presentación del tema</i>	13
B) <i>Contrato de mandato</i>	13
C) <i>Contrato de arrendamiento de servicios y de obra</i>	14
D) <i>Contrato multiforme (contrato de servicios profesionales)</i>	18
4. Caracterización del contrato de servicios profesionales	19
5. ¿Dependencia en la profesión liberal?	25
A) <i>Presentación del tema</i>	25
B) <i>Responsabilidad contractual del profesional liberal actuando como dependiente</i>	26
C) <i>Relaciones contractuales tripolares</i>	29
D) <i>Relación contractual necesaria (forzosa)</i>	30
6. Naturaleza jurídica de la obligación asumida por el profesional liberal .	31
A) <i>Presentación del tema</i>	31
B) <i>La distinción entre las obligaciones de medio y de resultado</i>	32
a) <i>Presentación del tema</i>	32
b) <i>Distinción</i>	33
c) <i>Consecuencias de la distinción entre obligaciones de medio y de resultado</i>	37
d) <i>Criterio para determinar cuándo la obligación es de medios o de resultados</i>	39
e) <i>Determina los límites de la responsabilidad contractual</i>	42
f) <i>Críticas a esta distinción</i>	43
i. <i>Presentación del tema</i>	43
ii. <i>Toda obligación refiere a medios y resultados</i>	44
iii. <i>Es una distinción poco realista</i>	46
iv. <i>Es una clasificación insegura</i>	46
v. <i>Dificultades</i>	47
g) <i>Ámbito de aplicación</i>	49

	Pág.
h) Cumplimiento de la obligación de medios	50
i) ¿Es posible la existencia de pluralidad de obligaciones de distinta naturaleza en el mismo contrato?	50
j) La obligación del profesional liberal como obligación de medios	51
k) Nuevas propuestas.....	52
C) <i>Doctrina nacional</i>	53
a) Presentación del tema	53
b) Nuestra opinión.....	55
7. Contenido y efecto del contrato de servicios profesionales	58
A) <i>Presentación del tema</i>	58
B) <i>Buena fe en la relación profesional</i>	59
C) <i>Derechos civiles constitucionales y las profesiones liberales</i>	62
D) <i>Normas deontológicas</i>	63
E) <i>Deberes del cliente o paciente</i>	65
F) <i>Deberes del profesional</i>	66
a) Derecho y deber de información y el consentimiento informado.....	66
b) Deber de reserva profesional.....	68
8. La responsabilidad civil profesional	68
A) <i>Presentación del tema</i>	68
B) <i>Importancia del tema</i>	71
C) <i>La responsabilidad civil profesional, ¿existe?</i>	73
a) Presentación del tema	73
b) Tesis negativa	74
c) Tesis positiva	75
i) <i>Presentación del tema</i>	75
ii) <i>Identidad en el tema</i>	76
I. <i>Aspectos peculiares: socio económicos y culturales</i>	76
II. <i>Aspectos jurídicos a destacar</i>	79
D) <i>Responsabilidad contractual y extracontractual</i>	89
a) Presentación del tema	89
→ b) <i>Naturaleza del vínculo entre el paciente o cliente y el centro asistencial</i>	89
c) <i>Unificación de los sistemas de responsabilidad</i>	91
d) <i>Diferencias entre sistemas de responsabilidad</i>	94
→ E) <i>¿Posibilidad de cúmulo de responsabilidades?</i>	95
F) <i>Tendencia a la contractualización</i>	99
G) <i>Elementos estructurales de la responsabilidad civil del profesional liberal</i>	101
a) Presentación del tema	101
b) Incumplimiento o acto ilícito	101
c) Factores de atribución («culpa profesional»)	102
i. <i>Concepto</i>	102
ii. <i>¿Se exige una diligencia especial al profesional?</i>	105
iii. <i>Ponderación de la conducta ilícito-culposa</i>	109
iv. <i>Distintas manifestaciones de la conducta ilícito-culposa (lex artis)</i>	113
i. <i>Falta de diligencia</i>	113
ii. <i>Falta de pericia</i>	113
iii. <i>Falta de prudencia</i>	114
iv. <i>Violación de un deber o la transgresión de una norma jurídicamente obligatoria</i>	114

	Pág.
v. <i>El dolo</i>	115
d) Culpa en el Código Civil	116
i. <i>Presentación del tema</i>	116
ii. <i>Nuestra opinión</i>	118
e) Error profesional «excusable»	127
f) Carga de la prueba	129
g) El daño (pérdida de una chance)	134
i. <i>Pérdida de la chance</i>	134
ii. <i>Prevención del daño</i>	137
h) La relación causal y la imputabilidad	138
H) <i>Cláusulas limitativas o exonerativas de la responsabilidad civil</i>	140
I) <i>Responsabilidad profesional frente a terceros por «consejos negligentes»</i>	142
9. Profesión liberal ejercida «en equipo» y «concurencia de responsables»	142
A) <i>Presentación del tema</i>	142
B) <i>Ventajas y desventajas</i>	143
C) <i>«Intrusionismo profesional»</i>	145
D) <i>Responsabilidad civil por el ejercicio profesional concurrente y en equipo</i>	146
a) <i>Presentación del tema</i>	146
b) <i>Solidaridad o mancomunidad u obligación in solidum</i>	146
c) <i>Concurencia de responsabilidades</i>	150
d) <i>Responsabilidad colectiva</i>	151
10. Peculiaridades del Derecho Civil Profesional	151
11. Responsabilidad civil del profesional liberal en la Comunidad Europea (C.E.E.)	152
12. Responsabilidad del profesional liberal en la ley de relaciones de consumo (Ley 17.250 de 11.viii.2000)	153
13. Publicidad de la gestión profesional	159
14. Extinción del contrato de servicios profesionales	160
15. Efectos de la globalización del seguro en la responsabilidad civil profesional	162
16. «In dubio favor debitoris» vs. «In dubio favor debilis»	162
17. Aleatoriedad «versus» debilidad	163
18. Conclusiones	163
19. Decálogo de moral profesional general escrito por José María Martínez Vals	166

CAPÍTULO II

DAÑOS CAUSADOS POR EL ABOGADO

1. Generalidades	169
2. ¿Qué ha cambiado en casi veinte años?	170
3. Concepto de abogado	172
<i>Jurisprudencia</i>	174
4. Caracterización de su gestión	176
5. Función social del abogado	179
6. Jerarquización de la profesión de abogado	182
7. Garantía para el ejercicio de la profesión y para el defendido	185
A) <i>Presentación del tema</i>	185
B) <i>Tutela del derecho de defensa</i>	185

	Pág.
8. Contratación de servicio profesional	186
A) <i>Presentación del tema</i>	186
B) <i>La ley de relaciones de consumo en la relación abogado-cliente</i>	187
C) <i>Tipología del contrato</i>	188
a) <i>Presentación del tema</i>	188
b) <i>Jurisprudencia</i>	192
D) <i>Ejercicio de la profesión de abogado bajo subordinación contractual</i>	194
9. Naturaleza jurídica de la relación obligacional.....	195
A) <i>Presentación del tema</i>	195
B) <i>¿Obligación de medios o de resultado?</i>	195
10. Contenido y efecto de la relación obligacional	200
A) <i>Presentación del tema</i>	200
B) <i>Deontología jurídica</i>	202
C) <i>Deberes de conducta para con el cliente</i>	203
a) <i>Presentación del tema</i>	203
b) <i>Qué significa aceptar la causa</i>	205
c) <i>Deberes ético jurídicos del abogado</i>	205
d) <i>Deber de actuar con la diligencia de un buen profesional</i>	207
e) <i>Deber de actuar con conocimiento</i>	209
f) <i>Deber de fidelidad</i>	213
g) <i>Deber de veracidad</i>	216
h) <i>Derecho-deber de guardar «secreto profesional»</i>	218
i) <i>Deber de información y el consentimiento informado (principio de la autodeterminación)</i>	224
j) <i>Jurisprudencia</i>	230
k) <i>Deber de protección</i>	231
l) <i>Deber de consideración y trato humano</i>	231
m) <i>Deber de custodia y restitución</i>	232
n) <i>Deber de seguir las instrucciones</i>	234
D) <i>Deberes de conducta en el proceso</i>	234
a) <i>Deber de actuar de buena fe, con lealtad y veracidad</i>	234
i. <i>Presentación del tema</i>	234
ii. <i>Jurisprudencia</i>	239
b) <i>Deber de conducta con el Tribunal</i>	240
c) <i>Deberes de conducta respecto a la relación entre colegas</i>	241
i. <i>Presentación del tema</i>	241
ii. <i>Jurisprudencia</i>	243
d) <i>Deber de defensa</i>	243
E) <i>Otros deberes de conducta que debe respetar el abogado</i>	244
a) <i>El deber de defender el honor y la dignidad de la profesión</i>	244
b) <i>Deber de impedir el ejercicio ilegal de la profesión</i>	245
c) <i>Deber de actuar con independencia técnica</i>	245
d) <i>Deber de prevenir litigios y favorecer las conciliaciones</i>	246
e) <i>Deber de utilizar medios lícitos y justos</i>	247
f) <i>Otros deberes de conducta éticos</i>	247
g) <i>El abogado como auxiliar de la justicia</i>	247
F) <i>Derechos del abogado</i>	247
G) <i>Forma de actuar del abogado en el proceso</i>	249
11. Responsabilidad civil del abogado.....	250
A) <i>Presentación del tema</i>	250

	Pág.
B) Elementos estructurales de la responsabilidad civil del abogado	252
a) Incumplimiento del contrato.....	253
b) Factor de atribución (culpa profesional).....	254
i. Cuestiones de hecho y de derecho.....	258
ii. Cuestiones éticas y de derecho.....	260
iii. Cuestiones de diligencia, pericia y prudencia.....	260
iv. Diligencia de un buen padre de familia y la diligencia profesional.....	264
v. Carga de la prueba.....	264
vi. ¿Obligación de resultados?.....	267
vii. Apreciación de la culpa.....	271
viii. Error profesional.....	272
ix. La culpa y las normas deontológicas.....	275
x. Dolo.....	275
xi. Cláusulas de exoneración o limitación de responsabilidad.....	277
c) Jurisprudencia.....	278
d) Ejercicio abusivo del derecho de defensa («chicanas»).....	284
e) Peculiaridades del «daño».....	290
i. Presentación del tema.....	290
ii. Pérdida de una chance procesal.....	291
i. Presentación del tema.....	291
ii. Requisitos para que se configure la pérdida de oportunidad procesal.....	292
iii. Prueba.....	293
iv. Carga de la prueba.....	295
v. Valoración del daño consistente en la pérdida de una chance.....	295
iii. Naturaleza jurídica de la pérdida de una chance procesal.....	297
iv. Daño personal por la pérdida de una chance.....	298
v. Razones para atenuar la responsabilidad del abogado.....	298
vi. Jurisprudencia.....	298
vii. Otras peculiaridades del daño.....	303
viii. Daño punitivo.....	305
ix. Daños más frecuentes.....	306
f) La relación causal.....	306
g) Supuestos más frecuentes de responsabilidad civil del abogado.....	311
12. Responsabilidad del cliente por daños causados por el abogado.....	311
A) Presentación del tema.....	311
B) Responsabilidad por causa perdida (infundada).....	313
13. Responsabilidad por la actividad no jurisdiccional (extra procesal) del abogado.....	313
A) Presentación del tema.....	313
B) Deber de asesorar.....	316
14. Responsabilidad extracontractual del abogado.....	317
A) Presentación del tema.....	317
B) Responsabilidad del abogado ante un médico mal demandado.....	318
15. Posibilidad de renuncia del patrocinio por el abogado.....	318
Jurisprudencia.....	319
16. Posibilidad de receso del patrocinio por el cliente.....	320
A) Presentación del tema.....	320
B) Jurisprudencia.....	321

	Pág.
17. Responsabilidad civil del procurador	321
18. Responsabilidad civil del "estudio" por actos de sus dependientes.....	323
19. Responsabilidad por ejercicio abusivo del derecho al pacto de cuota litis.....	326
20. Breves comentarios al Proyecto de Ley de la Abogacía	328
21. El abogado como impulsor de un nuevo derecho	328
22. Reseña de jurisprudencia sobre responsabilidad del abogado	329
A) <i>La Ley On line</i>	329
B) <i>BJNP</i>	336
23. Anexo Normativo	341
ANEXO I.....	341
<i>Ley 15.750 de 24 de junio de 1985. Ley Orgánica de la Judicatura y Organización de los Tribunales</i>	341
ANEXO II	344
<i>Proyecto de Ley de la Abogacía</i>	344
ANEXO III.....	345
<i>Código de Ética para la Abogacía Uruguaya (Colegio de Abogados del Uruguay)</i>	345
1. PREÁMBULO	346
1.1. <i>Misión de la abogacía</i>	346
1.2. <i>Propósito y finalidad de este Código</i>	346
1.3. <i>Ámbito de aplicación</i>	346
1.4. <i>Alcance</i>	346
2. DEBERES y RESPONSABILIDADES DEL ABOGADO	346
2.1. <i>El abogado desempeñará su profesión con lealtad y buena fe.</i>	346
2.2. <i>Competencia</i>	346
2.3. <i>Diligencia</i>	347
2.4. <i>Independencia</i>	347
2.5. <i>Defensa del Estado de Derecho</i>	347
2.6. <i>Defensa del honor y dignidad profesional</i>	347
2.7. <i>Prevención de conflictos</i>	347
3. RELACIONES ENTRE ABOGADO Y CLIENTE.....	347
3.1. <i>Interés del Cliente</i>	347
3.2. <i>Instrucciones</i>	347
3.3. <i>Aceptación o Rechazo de Asuntos</i>	348
3.4. <i>Renuncia al patrocinio</i>	348
3.5. <i>Responsabilidad directa del abogado</i>	349
3.6. <i>Conducta del Cliente</i>	349
3.7. <i>Información</i>	349
3.8. <i>Conflicto de Intereses</i>	350
3.9. <i>Secreto Profesional</i>	351
3.10. <i>Honorarios</i>	351
3.11. <i>Entregas a cuenta</i>	352
3.12. <i>Honorarios Compartidos</i>	352
3.13. <i>Interés en los Asuntos del Cliente</i>	352
3.14. <i>Manejo de Fondos Ajenos</i>	353
3.15. <i>Publicidad</i>	353
4. RELACIONES CON LOS TRIBUNALES.....	354
4.1. <i>Conducta ante el tribunal</i>	354
4.2. <i>Información falsa o engañosa</i>	354
4.3. <i>Abusos de procedimiento</i>	354
4.4. <i>Apoyo a la magistratura</i>	354

	Pág.
4.5. <i>Influencias personales sobre magistrados o funcionarios. Comunicación privada con el magistrado</i>	354
5. RELACIONES CON OTROS ABOGADOS	355
5.1. <i>Respeto entre abogados</i>	355
5.2. <i>Relaciones entre abogados</i>	355
5.3. <i>Trato con la contraparte y testigos</i>	356
5.4. <i>Ayuda a los abogados jóvenes</i>	356
ANEXO IV.	356
<i>Los 10 Mandamientos del Abogado propuestos por Eduardo J. Couture</i>	356
ANEXO V.....	357
<i>Decálogo del abogado escrito por Ángel Ossorio</i>	357
ANEXO VI.....	358
<i>Heptálogo del Abogado escrito por José María Martínez Val</i>	358

CAPÍTULO III

DAÑOS CAUSADOS POR EL ESCRIBANO PÚBLICO

1. Presentación del tema	359
2. Naturaleza jurídica de la gestión notarial	360
3. ¿Ante un sistema de responsabilidad especial?	363
<i>Jurisprudencia</i>	364
4. Aspectos éticos en la gestión del notario	365
5. Naturaleza de la responsabilidad civil notarial	366
A) <i>Situación entre el escribano y el cliente</i>	367
B) <i>Situación entre el escribano y el cocontratante</i>	369
C) <i>Situación respecto de terceros</i>	370
6. Presupuestos de la responsabilidad civil del escribano	371
A) <i>Con referencia al daño</i>	371
B) <i>Con referencia al factor de atribución: ¿obligación de medios o de resultado?</i>	372
C) <i>Diligencia de un buen notario</i>	377
7. Aspectos puntuales de la gestión notarial	377
A) <i>Responsabilidad notarial por mal asesoramiento</i>	377
<i>Jurisprudencia</i>	379
B) <i>Responsabilidad del escribano por errores en la autenticación</i>	383
<i>Jurisprudencia</i>	386
C) <i>El escribano tiene el deber de guardar secreto profesional</i>	387
D) <i>Deber de custodia</i>	387
E) <i>Deber de veracidad y de imparcialidad</i>	388
F) <i>Responsabilidad del escribano por errores en el estudio de títulos</i> ...	388
G) <i>Labor registral y documental</i>	390
8. <i>Jurisprudencia</i>	391
9. El escribano en su función de «policía de la simulación»	392
10. El notario y los contratos de consumo	393
11. Convenios de irresponsabilidad.....	393
12. Garantías de resarcimiento.....	393
13. Conclusiones.....	394
14. <i>Reseña general de jurisprudencia sobre responsabilidad del escribano</i>	394
A) <i>La Ley Online</i>	394
B) <i>BNJP</i>	399

	Pág.
15. Anexo normativo	407
<i>Código de Ética de la Asociación de Escribanos del Uruguay</i>	407
<i>Sección I</i>	407
<i>Deberes del escribano en el ejercicio de su investidura</i>	407
<i>Sección II</i>	410
<i>Deberes del escribano con el colegio y con los colegiados</i>	410

CAPÍTULO IV

DAÑOS CAUSADOS POR EL CONTADOR PÚBLICO

1. Presentación del tema	413
2. Aspectos ético-jurídicos de la actividad del contador público	415
3. Contrato entre empresas y contadores públicos	416
4. Deberes de conducta del contador público	417
A) <i>Deber de actuar de buena fe</i>	417
B) <i>Derecho deber de "secreto profesional"</i>	418
C) <i>Deber de actuar con independencia</i>	419
D) <i>Deber de información</i>	419
E) <i>Deber de honestidad y lealtad</i>	420
F) <i>Deber de asesoramiento</i>	420
a) Presentación del tema	420
b) Daño por consejo negligente	420
G) <i>Deber de actuar con diligencia</i>	421
5. La contabilidad	421
A) <i>Estado contable</i>	422
B) <i>Certificación</i>	423
C) <i>Normas de técnica contable</i>	423
D) <i>Falsedad de los estados contables</i>	425
E) <i>"Dictamen" sobre los estados contables</i>	425
F) <i>Contador público como "asesor tributario"</i>	427
6. Responsabilidad por daños causados por el contador público	429
A) <i>Presentación del tema</i>	429
B) <i>Presupuestos de la responsabilidad civil del contador público</i>	431
a) Daño jurídicamente relevante	431
b) Conducta ilícito culposa	432
C) <i>Relación causal</i>	434
D) <i>Prueba de la culpa</i>	435
E) <i>Cláusulas de exoneración o limitación de responsabilidad</i>	436
7. Responsabilidad por daños causados por el contador público como "auditor"	437
A) <i>Presentación del tema</i>	437
B) <i>Conceptos</i>	438
C) <i>El fin y la importancia de la auditoría</i>	441
D) <i>Etapas del proceso de auditoría</i>	441
E) <i>Deberes principales de los auditores</i>	442
F) <i>Riesgos e incertidumbre en las auditorías</i>	443
G) <i>La habilidad de la empresa contra los conocimientos y experiencia del auditor</i>	444
H) <i>Del error a la culpa en las auditorías</i>	444
I) <i>Registro de auditores</i>	445
J) <i>Responsabilidad por daños del contador público como auditor</i>	446
a) Responsabilidad por daños por incumplimiento contractual	447

	Pág.
b) Directivas del cliente	450
c) Daño causado por el auditor	450
d) Responsabilidad por daños frente a terceros	450
K) Anexo normativo	452
A) Generalidades	452
B) Decreto 266/07. Ministerio de Economía y Finanzas	452
C) Decreto 162/04	454
D) Circular del Banco Central del Uruguay N° 1.733	455
8. Responsabilidad por daños del contador público como «perito judicial»	459
A) Presentación del tema	459
B) Concepto de perito	460
C) El contador público en el proceso judicial	461
D) Exhibición de libros de comercio como pericia contable	462
E) Responsabilidad por daños del contador como perito	462
9. Responsabilidad por daños causados por el contador público como interventor	465
A) Presentación del tema	465
B) Responsabilidad civil del contador público como interventor judicial	466
C) Anexo Normativo	467
a) Ley de Sociedades Comerciales 16.060	467
10. Responsabilidad por daños causados por el contador público como síndico	468
A) Presentación del tema	468
B) Importancia	468
C) Concepto	468
D) Requisitos para ser síndico	469
E) Atribuciones	470
F) Caracteres de la gestión del síndico	472
G) Elección y cesación del síndico	474
H) El contador público como síndico en los procesos concursales y quiebra	474
a) Presentación del tema	474
b) Responsabilidad del síndico en la quiebra	476
c) Contador público como síndico interventor	476
I) Responsabilidad civil del contador público como síndico	477
a) Presentación del tema	477
b) Responsabilidad solidaria de los síndicos	479
c) Responsabilidad del síndico por daños a terceros	479
J) Anexo Normativo	480
a) Código General del Proceso	480
b) Ley 16.060	484
c) Ley 18.387. Síndico interventor	487
d) Decreto 146/009 del Ministerio de Economía y Finanzas	492
11. Responsabilidad por daños causados por el contador público actuando en la «calificadora de riesgos»	494
A) Presentación del tema	494
B) Importancia del tema	495
C) Requisitos para las calificadoras de riesgos	495
D) Calificación del riesgo	496
E) Calificadora de riesgo: confidencialidad y transparencia	496

	Pág.
F) <i>Asesores de inversión</i>	497
G) <i>Responsabilidad de la calificadoradora de riesgos</i>	497
a) <i>Presentación del tema</i>	497
b) <i>Responsabilidad civil ante la institución contratante.</i>	498
c) <i>Frente al tercero inversor</i>	498
12. <i>Responsabilidad por daños causados por el contador como administrador de una sociedad comercial</i>	499
A) <i>Presentación del tema</i>	499
B) <i>Régimen jurídico</i>	500
C) <i>Naturaleza de la responsabilidad de los administradores</i>	501
D) <i>Presupuestos de la responsabilidad</i>	502
E) <i>Sujetos responsables</i>	504
F) <i>Solidaridad</i>	505
G) <i>Exoneración y extinción de la responsabilidad</i>	505
H) <i>Acción social</i>	506
a) <i>Legitimación</i>	506
b) <i>Acción social por los accionistas</i>	506
I) <i>Acción individual de responsabilidad por un tercero.</i>	507
13. <i>Responsabilidad civil del contador ante las soluciones que se le pueden aplicar por irregularidades tributarias vinculadas a su gestión</i>	508
14. <i>Reseña de jurisprudencia</i>	509
A) <i>La Ley online</i>	509
B) <i>BJNP</i>	514
15. <i>Anexo normativo</i>	515
A) <i>Código Tributario</i>	515
B) <i>Ley 16.060</i>	515
C) <i>Normas de ética profesional Colegio de Contadores, Economistas y Administradores del Uruguay</i>	515

CAPÍTULO V

DAÑOS CAUSADOS POR EL ARQUITECTO

1. <i>Generalidades</i>	535
2. <i>Marco normativo</i>	536
3. <i>El contrato de construcción</i>	538
A) <i>Presentación del tema</i>	538
B) <i>La construcción como factor de bien común</i>	539
C) <i>Concepto</i>	539
D) <i>Caracteres</i>	540
E) <i>Sujetos involucrados en la construcción inmobiliaria</i>	540
4. <i>Naturaleza de la obligación que asume el arquitecto (¿obligación de resultado?)</i>	541
A) <i>Presentación del tema</i>	541
B) <i>Responsabilidad contractual</i>	542
C) <i>Obligación de resultado</i>	543
5. <i>Protección del crédito de obra</i>	545
A) <i>Generalidades</i>	545
B) <i>Derecho de retención</i>	546
C) <i>Privilegio</i>	546
D) <i>Derecho preferente</i>	547
E) <i>Acción directa para evitar daños injustos</i>	548
a) <i>Presentación del tema</i>	548

	Pág.
b) Requisitos.....	550
c) Legitimación.....	550
d) Caracteres	551
e) Fundamentos	552
f) Efectos	552
g) Otros casos de acción directa	552
h) Jurisprudencia	553
6. Riesgo de daños antes de la recepción de la obra (pérdida de la obra antes de la entrega)	554
A) Generalidades.....	554
B) Artículo 1841 del C.C.: <i>el contratista sólo provee trabajo o industria</i>	556
C) Artículo 1842 del C.C.: <i>el contratista también aporta materiales</i>	558
7. Daño por rescisión y revocación del contrato de construcción.....	559
A) Presentación del tema	559
B) Artículo 1846 del C.C.: <i>rescisión del arrendamiento de obra</i>	560
C) Artículo 1847 del C.C.: <i>revocación del arrendamiento de obra</i>	560
D) Jurisprudencia	563
8. Entrega, verificación, aprobación y recepción de obra	563
A) Presentación del tema	563
B) Obligación de entregar.....	564
a) Presentación del tema	564
b) Tiempo de la entrega.....	565
c) Caracteres de la entrega	565
C) Verificación	566
a) Concepto	566
b) Clasificación.....	566
D) Aprobación	567
E) Recepción	567
a) Concepto	567
b) Examen pericial	569
c) Jurisprudencia.....	570
d) Formas de recepción.....	571
i. <i>Expresa o tácita</i>	571
<i>Jurisprudencia</i>	572
ii. <i>Simple o con reserva</i>	573
<i>Jurisprudencia</i>	573
iii. <i>Provisoria o definitiva</i>	573
iv. <i>Total o parcial</i>	575
F) Vicios aparentes y ocultos	575
a) Presentación del tema	575
b) Vicios graves y vicios menores.....	575
c) Vicios aparentes y ocultos	575
G) Efectos de la recepción.....	578
<i>Jurisprudencia</i>	579
H) Vicios redhibitorios.....	580
9. Régimen de responsabilidad por daños «anterior» a la entrega de la obra	581
A) Ámbitos de responsabilidad	581
B) Responsabilidad precontractual por daños en la construcción.....	582
C) Responsabilidad por daños causados por incumplimiento del contrato por parte del profesional.....	583
D) Cumplimiento dentro del plazo acordado.....	585

	Pág.
E) <i>Cumplimiento de la obra sin defectos</i>	585
10. Garantía posterior a la entrega: responsabilidad decenal por daños	587
A) <i>Presentación del tema</i>	587
B) <i>Concepto</i>	588
C) <i>Vicio que se manifiesta durante la ejecución de la obra</i>	588
D) <i>Caracteres de la responsabilidad decenal</i>	589
E) <i>Evolución histórica</i>	591
F) <i>Fundamentos</i>	592
G) <i>Naturaleza «contractual» de la responsabilidad decenal</i>	592
a) <i>Presentación del tema</i>	592
b) <i>En nuestro derecho</i>	593
H) <i>¿Daño post contractual?</i>	595
11. Presupuestos para la aplicación del artículo 1844 del C.C. (responsabilidad por ruina)	596
A) <i>Presentación del tema</i>	596
B) <i>Ámbito material (edificio)</i>	597
a) <i>Obras comprendidas. Edificio construido</i>	597
b) <i>Ruina del edificio</i>	600
i. <i>Presentación del tema</i>	600
ii. <i>Concepto de ruina</i>	600
iii. <i>Ruina estructural total o parcial</i>	601
iv. <i>Ruina potencial (futura)</i>	602
v. <i>Defectos de construcción (vicios ruinógenos)</i>	603
c) <i>Causas del daño: vicios</i>	605
i. <i>Presentación del tema</i>	605
ii. <i>Vicios de la construcción</i>	606
iii. <i>Vicios del suelo</i>	607
iv. <i>Vicios de los materiales</i>	609
d) <i>¿Responsabilidad decenal por ruina y por defectos?</i>	610
C) <i>Relación causal entre «ruina» y «daño»</i>	619
D) <i>Daños resarcibles</i>	620
E) <i>Ámbito personal</i>	620
a) <i>Presentación del tema</i>	620
b) <i>Legitimación activa</i>	622
i. <i>El propietario (comitente) o sus sucesores</i>	622
ii. <i>Los subadquirentes</i>	623
<i>Jurisprudencia</i>	627
c) <i>Legitimación pasiva</i>	628
i. <i>Presentación del tema</i>	628
ii. <i>Arquitecto director de obra y contratista</i>	628
iii. <i>Constructor (empresario)</i>	629
iv. <i>Subcontratista</i>	630
v. <i>Terceros</i>	630
d) <i>Responsabilidad del subcontratista</i>	630
e) <i>Distribución de responsabilidades</i>	631
i. <i>Presentación del tema</i>	631
ii. <i>Jurisprudencia</i>	633
iii. <i>No existe obligación solidaria en la responsabilidad del arquitecto y del constructor</i>	634
iv. <i>No existe solidaridad entre el propietario del inmueble y la empresa contratada para realizar las obras</i>	636

	Pág.
<i>v. No existe obligación solidaria entre el empresario constructor y los subcontratistas</i>	636
<i>vi. Banco Hipotecario del Uruguay como sujeto pasivo de la responsabilidad decenal</i>	637
<i>vii. Citación de garantía</i>	640
g) Legitimación procesal del administrador de la propiedad horizontal.....	641
F) <i>Ámbito Temporal (plazo de garantía de diez años)</i>	642
a) Presentación del tema.....	642
b) Naturaleza del plazo.....	642
c) Cómputo del plazo.....	642
d) Diez años de caducidad y veinte años de prescripción.....	643
e) Necesidad de denuncia y prueba del vicio en el plazo bajo pena de caducidad.....	644
f) Vicios aparecidos después del plazo de diez años.....	645
g) ¿Cláusula de dispensa?.....	645
12. Prueba liberatoria.....	647
13. Eximente de responsabilidad.....	648
A) <i>Hecho del comitente</i>	649
B) <i>Caso fortuito o fuerza mayor</i>	649
C) <i>Hecho del tercero</i>	650
14. Daños resarcibles.....	650
A) <i>Presentación del tema</i>	650
B) <i>Daño personal</i>	651
C) <i>Daño emergente</i>	651
D) <i>Lucro cesante</i>	653
15. Responsabilidad contractual por defectos y no por ruina.....	653
16. Responsabilidad extracontractual en la construcción (daños a terceros).....	655
A) <i>Daños causados a terceros mientras está en ejecución la obra</i>	655
B) <i>Daños causados a terceros después de la entrega de la obra</i>	656
C) <i>La obligación de reparar el daño a terceros: ¿se transmite a futuros adquirentes?</i>	658
D) <i>Responde por ruina y por defecto</i>	660
E) <i>Jurisprudencia</i>	661
17. Evolución del tema en el Derecho Comparado.....	661
A) <i>Francia</i>	662
B) <i>Italia</i>	665
C) <i>Alemania</i>	666
D) <i>Portugal</i>	666
18. Necesaria reforma del artículo 1844 del Código Civil.....	667
19. Reseña de jurisprudencia.....	668
A) <i>Generalidades</i>	668
B) <i>Recepción de obras</i>	673
C) <i>Cumplimiento defectuoso</i>	674
D) <i>Legitimación</i>	675
E) <i>¿Solidaridad?</i>	679
F) <i>Ruina de edificio defectos</i>	680
G) <i>Artículos 1324 y 1327 del CC</i>	687
H) <i>Plazo de prescripción</i>	689

ANEXO NORMATIVO

1. Artículo 35 y 36 de la Ley de 8 de Julio de 1885	691
2. Artículos 1831 y ss. del Código Civil	691

PARTE XIV**DAÑO CAUSADO POR ACTO MÉDICO****CAPÍTULO I
GENERALIDADES**

1. Precisiones preliminares.....	695
2. El porqué del auge de la responsabilidad civil médica	696
A) <i>Presentación del tema</i>	696
B) <i>"Parábola de la responsabilidad médica"</i>	699
C) <i>Cambios más relevantes</i>	700
D) <i>¿Por qué aumentan las demandas por mala praxis médica?</i>	701
E) <i>Iatrogenia</i>	703
3. Ubicación del tema.....	704
4. Orden normativo aplicable	706
A) <i>Presentación del tema</i>	706
B) <i>"Microsistema normativo"</i>	707
C) <i>Derecho médico judicial</i>	708
D) <i>Responsabilidad por incumplimiento</i>	709
5. Derecho a la protección de la salud	710
6. Acto médico	712
A) <i>Concepto</i>	712
B) <i>Naturaleza jurídica</i>	712
7. Derecho médico	713
A) <i>Presentación del tema</i>	713
B) <i>Normas éticas</i>	714
8. Un poco de historia	716
9. El servicio médico y la relación de consumo	717

**CAPÍTULO II
CONTRATO DE SERVICIO MÉDICO**

1. Concepto	719
2. Caracteres.....	719
A) <i>Contrato consensual</i>	719
B) <i>Contrato bilateral</i>	722
C) <i>Contrato oneroso y en algún caso gratuito</i>	723
D) <i>¿Contrato conmutativos o aleatorio?</i>	723
E) <i>Contrato de ejecución continuada o de tracto sucesivo</i>	724
F) <i>¿Contrato intuitu personae?</i>	725
3. Naturaleza jurídica del contrato de asistencia médica.....	725
A) <i>Presentación del tema</i>	725
B) <i>Conclusiones</i>	727
4. Modalidades de la relación médico, paciente, centro asistencial	728
A) <i>Presentación del tema</i>	728
B) <i>Relación médico y el centro asistencial</i>	729

	Pág.
C) <i>Relación del paciente con la clínica</i>	730
D) <i>Relación médico paciente centro asistencial</i>	731
a) <i>Presentación del tema</i>	731
b) <i>Naturaleza jurídica</i>	733
c) <i>Relación de confianza y el contacto social</i>	734
d) <i>¿Existen contratos posteriores del paciente cuando luego de pertenecer al centro asistencial acuerda puntualmente con un médico de este centro para que lo trate?</i>	736
5. <i>Naturaleza jurídica de la responsabilidad</i>	737
A) <i>Presentación del tema</i>	737
B) <i>Supuestos de responsabilidad extracontractual</i>	741
C) <i>La intervención médica no siempre es una relación contractual pudiendo ser el resultado de deberes legales de servicio médico</i>	742
6. <i>Contenido del contrato de asistencia médica</i>	743
A) <i>Presentación del tema</i>	743
B) <i>Obligaciones del paciente</i>	744
a) <i>Obligación de pago de honorarios</i>	744
b) <i>Deber de cooperación respecto del tratamiento médico y de seguir las instrucciones del médico</i>	745
c) <i>Deber de cuidar la salud</i>	747
d) <i>Otros deberes</i>	747
C) <i>Obligaciones del médico</i>	747
a) <i>Presentación del tema</i>	747
b) <i>Obligación de asistencia médica (obligación de medios)</i>	748
i) <i>Presentación del tema</i>	748
ii) <i>Obligación de medios</i>	748
iii) <i>Diligencia normal exigible al médico</i>	749
iv) <i>Asistencia con conocimientos y técnicas adecuadas</i>	750
v) <i>Obligación de poseer medios técnicos</i>	751
vi) <i>Obligación de consulta o de traslado</i>	751
vii) <i>Normativa</i>	752
viii) <i>Tipo de asistencia. Diagnóstico. Tratamiento</i>	752
ix) <i>Trato sin discriminaciones</i>	754
x) <i>Deber de continuidad en el tratamiento</i>	755
c) <i>Obligación de información</i>	755
i) <i>Presentación del tema</i>	755
ii) <i>Concepto</i>	756
iii) <i>Requisitos</i>	757
iv) <i>Sujetos de la información: destinatario</i>	758
v) <i>Vigencia</i>	759
vi) <i>Excepciones</i>	760
vii) <i>Derecho a negarse a recibir información</i>	760
viii) <i>Normativa aplicable</i>	761
ix) <i>El paciente debe también informar</i>	763
d) <i>Obligación de recabar el "consentimiento informado" del paciente</i>	763
i) <i>Presentación del tema</i>	763
ii) <i>Ámbito de aplicación</i>	764
iii) <i>Requisitos</i>	765
iv) <i>¿Libertad contra la vida? ¿Derecho a no curarse?</i>	767
v) <i>Consentimiento informado y el contrato médico</i>	769
vi) <i>Limitaciones en la aplicación del consentimiento informado</i>	769

	Pág.
vii) Situación de los menores de edad e incapaces.....	771
viii) Legitimación.....	773
ix) Tiempo, modo y carga de la prueba	775
x) Consagración del derecho a no saber (limitación terapéutica de la información).....	777
xi) Objeto. Contenido del consentimiento informado	777
xii) Consentimiento en los casos de investigación o experimentación.....	778
xiii) Normativa general	779
xiv) Derecho de revocación, de negarse a recibir atención médica y de voluntad anticipada.....	780
xv) Consecuencias.....	781
xvi) Jurisprudencia	782
e) Deber de llevar una "historia clínica"	791
i) Concepto	791
ii) Normativa	792
iii) Confidencialidad	794
iv) La historia clínica como "base de datos" a la luz de la ley 18.331.....	794
f) Deber de guardar secreto profesional	795
i) Presentación del tema	795
ii) Concepto	796
iii. Contenido.....	798
iv) Normativa.....	798
v) Límites.....	799
vi) Jurisprudencia	800
g) Deberes humanitarios (Trato respetuoso y digno).....	806
i) Presentación del tema	806
ii) Normativa	806
h) Deberes hacia terceros. Deber de advertencia	808
i) Deber de permitir una segunda opinión	808
j) Deber de evitar riesgos innecesarios a los que se somete el paciente.....	808
E) Derechos del paciente.....	808
a) Presentación del tema	808
b) Derecho de recibir una atención integral no discriminada	809
c) Derecho a un trato respetuoso y digno	810
i. Derecho a conocer los derechos.....	811
ii. Derecho a disponer del cuerpo.....	811
d) Derecho de rehusar un tratamiento.....	811
i) Presentación del tema	811
ii) Normativa	812
iii) Límites de este derecho.....	813
e) Derecho a la privacidad o intimidad.....	816
f) Derecho de queja	816

CAPÍTULO III

ASPECTOS ESTRUCTURALES DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL MÉDICA

1. Presentación del tema.....	819
2. Peculiaridades del "daño" en la Responsabilidad Civil Médica	819
A) Presentación del tema	819

	Pág.
B) <i>Daño de rebote</i>	820
C) <i>Pérdida de una chance de curación como daño resarcible</i>	821
a) Presentación del tema.....	821
b) ¿La certeza del daño probable?.....	824
c) Teoría de la creación culposa del riesgo.....	826
d) Pérdida de chance de curación o de posibilidad de salvar la vida.....	826
e) Cuantificación de la pérdida de la chance.....	827
f) Jurisprudencia.....	828
D) <i>Daño personal</i>	834
a) Presentación del tema.....	834
b) Daño estético.....	835
i. <i>Presentación del tema</i>	835
ii. <i>Jurisprudencia</i>	837
E) <i>Daño a la salud</i>	838
a) Presentación del tema.....	838
b) Significado de salud.....	838
c) Autonomía del daño a la salud o el daño biológico dentro del género daño a la persona.....	839
F) <i>Avaluación del daño a la persona</i>	839
G) <i>Prueba del daño</i>	840
3. Peculiaridades del «nexo causal» en la responsabilidad civil médica.....	840
A) <i>Presentación del tema</i>	840
B) <i>Etiología en medicina</i>	841
C) <i>Causalidad fáctica, científica y jurídica</i>	842
D) <i>Causalidad e imputación objetiva</i>	844
E) <i>Evitabilidad del daño causado por parte del paciente</i>	845
F) <i>“Causalidad probabilística”</i>	845
G) <i>Causalidad y culpa</i>	847
H) <i>Del incumplimiento a la relación causal</i>	848
I) <i>Predisposición de la víctima</i>	848
a) Presentación del tema.....	848
b) Causalidad del estado de predisposición del paciente.....	849
c) Jurisprudencia.....	850
J) <i>Concurrencia causal. Culpa del paciente</i>	854
K) <i>Daño necesario</i>	855
L) <i>Causación por omisión</i>	855
a) Presentación del tema.....	855
b) Obligación de impedir el evento.....	857
c) Atipicidad del ilícito omisivo.....	858
d) Jurisprudencia.....	859
M) <i>Prueba de la causalidad</i>	859
a) Presentación del tema.....	859
b) Otras vías de flexibilización de la prueba de la causalidad.....	860
c) La relación causal en nuestro caso no se presume.....	862
N) <i>Eximentes de responsabilidad</i>	863
a) Presentación del tema.....	863
b) Enunciado de las causas eximentes de responsabilidad médica.....	863
i. <i>Presentación del tema</i>	863
ii. <i>Ausencia de culpa</i>	864
iii. <i>Causa extraña no imputable</i>	865

	Pág.
iv. Hecho de la víctima.....	865
i. Presentación del tema	865
ii. Automedicación.....	866
d) Eximientes convencionales	867
4. Culpa médica	868
A) Generalidades.....	868
B) Ante una nueva realidad en la relación médico-paciente	870
a) Presentación del tema	870
b) Paciente como consumidor	871
c) El médico y la medicina defensiva	872
C) Culpa profesional	872
a) Concepto de culpa.....	872
b) ¿Cómo se aprecia la culpa?.....	873
c) Culpa profesional.....	875
D) Culpa médica.....	877
a) Presentación del tema	877
b) Concepto	878
c) Riesgo y aleatoriedad en la actividad médica.....	879
d) Principio de la prevención y precautorio	880
E) Culpa médica en el Código Civil	881
a) Presentación del tema	881
b) Concepto	882
c) Naturaleza de la prestación médica (obligación del médico)	882
I. Obligación de Medios	884
II. Obligación de resultado	887
III. Críticas a esta distinción.....	888
d) La "lex artis"	892
e) Consecuencias	894
f) Circunstancias del caso	895
g) Conclusiones.....	896
F) Tipos de culpa médica.....	897
a) Culpa médica por omisión de la prudencia debida (imprudencia).....	897
b) Culpa médica por desconocimiento (impericia).....	897
c) Negligencia.....	899
d) Violación de los reglamentos	900
e) Normas deontológicas	900
f) La conducta ilícito-culposa y los progresos tecnológicos.....	902
g) No es posible calificar «a priori» en todos los casos la obligación del médico como "obligación de medios"	903
h) Culpa por actos contrarios al humanismo médico	903
G) Casos "fáciles" y "difíciles"	904
H) Culpa médica por omisión.....	905
I) Culpa por no informar debidamente (ley 18.335).....	906
J) Buena fe como límite de la responsabilidad contractual.....	906
K) Jurisprudencia	907
5. Error Médico	921
A) Presentación del tema	921
B) Concepto	922
C) Error médico y defecto de organización	922

	Pág.
D) <i>Error de diagnóstico</i>	923
a) Presentación del tema	923
b) Importancia del diagnóstico.....	924
c) Del "error" a la culpa	925
d) Error excusable e inexcusable.	927
e) Reglas sobre el error médico.....	928
f) El factor tiempo	931
g) Error en un examen de laboratorio	931
h) Error de diagnóstico y pérdida de la chance.	932
E) <i>Jurisprudencia</i>	932
a) Error de diagnóstico	932
b) Retraso de diagnóstico	939
F) <i>Error tecnológico</i>	942
G) <i>Error de tratamiento</i>	942

CAPÍTULO IV

PRUEBA DE LA CULPA MÉDICA

1. Presentación del tema	943
2. Carga de la prueba.....	943
A) <i>Presentación del tema</i>	943
B) <i>Existiendo una obligación de medios, el paciente debe probar la culpa del médico</i>	944
3. Medios de prueba	947
A) <i>Presentación del tema</i>	947
B) <i>Prueba pericial médica</i>	948
a) Presentación del tema	948
b) <i>Jurisprudencia</i>	949
4. Tendencia a «flexibilizar» la carga de la prueba del paciente	952
A) <i>Presentación del tema</i>	952
B) <i>Técnicas de flexibilización</i>	952
a) Utilización de las leyes de relaciones del consumo o defensa del consumidor.....	953
b) A través de Directivas de la CEE	954
c) Inversión de la carga de la prueba	954
d) Carga probatoria dinámica (principio de la facilidad y disponibilidad probatoria.....	956
i. <i>Presentación del tema</i>	956
ii. <i>En nuestro derecho</i>	957
iii. <i>Jurisprudencia</i>	958
e) Prueba por presunciones (probabilidad estadística)	960
i. <i>Presentación del tema</i>	960
ii. <i>Requisitos</i>	961
iii. <i>En nuestro derecho</i>	961
f) Prueba «prima facie»	962
g) Regla «res ipsa loquitur» (las cosas hablan por sí solas)	963
i. <i>Presentación del tema</i>	963
ii. <i>Requisitos</i>	964
h) Teoría de la «culpa virtual» (faute virtuelle) o del daño desproporcionado.....	964
5. Objeciones a las medidas de flexibilización.....	967
6. Conclusiones.....	967
7. <i>Jurisprudencia</i>	969

CAPÍTULO V**LA RESPONSABILIDAD MÉDICA POR ACTO DEL DEPENDIENTE**

1. Presentación del tema.....	973
2. En el derecho comparado	974
3. La responsabilidad contractual por acto del dependiente en la doctrina extranjera.....	974
A) <i>Presentación del tema</i>	974
B) <i>Principios generales y analogía con el sistema extracontractual</i>	975
C) <i>Sistema contractual</i>	976
D) <i>Estructura de la obligación</i>	976
E) <i>Teoría de la culpa</i>	977
F) <i>Teoría del Riesgo Creado</i>	977
G) <i>Estipulación en favor de terceros</i>	977
H) <i>Teoría de la obligación accesoria</i>	978
I) <i>Teoría de la garantía</i>	978
J) <i>En nuestra opinión</i>	978
4. Requisitos.....	979
5. En nuestro ordenamiento jurídico	980
6. En la doctrina y jurisprudencia nacional.....	981
7. Nuestra opinión sobre el fundamento de la responsabilidad contractual por acto del dependiente	984
8. El dependiente en el contrato de asistencia médica	988
A) <i>Presentación del tema</i>	988
B) <i>El médico como dependiente</i>	988
C) <i>La culpa del médico dependiente</i>	990
D) <i>Centros Asistenciales como personas jurídicas independientes</i>	991
9. Cúmulo de responsabilidades.....	991
A) <i>Presentación del tema</i>	991
B) <i>El art 5 del DL 15181</i>	992
10. Acción de regreso	993
11. Acto del dependiente por hecho de la cosa.....	994
12. Opción del paciente de accionar contra el médico y/o contra el centro de asistencia médica	995
13. Conclusiones.....	996
14. Jurisprudencia	997

CAPÍTULO VI**LA ACTUACIÓN MÉDICA EN EQUIPO**

1. Presentación del tema.....	1011
2. Concepto	1012
3. Requisitos.....	1012
4. Se distingue entre “actuar en “grupo” y “actuar en “equipo”.....	1013
A) <i>Presentación del tema</i>	1013
B) <i>Formas de actuación en equipo</i>	1014
5. Relación entre los miembros del equipo	1015
A) <i>Presentación del tema</i>	1015
B) <i>El principio de la división del trabajo, de la igualdad y de la confianza</i>	1016
6. Jefe del equipo y el Director Técnico.....	1017
A) <i>Presentación del tema</i>	1017

	Pág.
B) <i>Jefe del equipo</i>	1017
C) <i>Director Técnico</i>	1018
D) <i>Personal paramédico</i>	1019
a) <i>Presentación del tema</i>	1019
b) <i>Responsabilidad del médico subordinado por ejecución de</i> <i>directiva del principal</i>	1020
7. <i>Naturaleza Jurídica</i>	1020
8. <i>Responsabilidad por "defecto de la organización"</i>	1021
A) <i>Presentación del tema</i>	1021
B) <i>Fundamentos de la responsabilidad</i>	1022
C) <i>Empresa médica como proveedora de servicios destinados al consumo</i> <i>final</i>	1023
D) <i>Responsabilidad colectiva</i>	1025
a) <i>Presentación del tema</i>	1025
b) <i>Fundamentos de la responsabilidad colectiva</i>	1026
c) <i>Nuestro derecho</i>	1030
d) <i>Jurisprudencia</i>	1032

CAPÍTULO VII

CONTRATO DE SERVICIO HOSPITALARIO

1. <i>Presentación del Tema</i>	1037
2. <i>Concepto</i>	1037
3. <i>Perfeccionamiento (por contacto social)</i>	1038
4. <i>Contrato de servicio médico y de servicio hospitalario</i>	1039
5. <i>Naturaleza jurídica</i>	1040
6. <i>La obligación de seguridad en contrato de servicio hospitalario</i>	1042
A) <i>Presentación del tema</i>	1042
B) <i>Jurisprudencia</i>	1047
7. <i>Proyecciones en el ámbito de la responsabilidad</i>	1053
8. <i>Formas de actuar del médico en los contratos de asistencia hospitalaria</i>	1054
A) <i>Presentación del tema</i>	1054
B) <i>Responsabilidad del centro asistencial por hechos no médicos</i>	1055
C) <i>Pluralidad subjetiva pasiva en la asistencia hospitalaria</i>	1055
9. <i>Daño por omisión de asistencia</i>	1056
A) <i>Presentación del tema</i>	1056
B) <i>Omisión de asistencia</i>	1058
C) <i>Posibilidad de negar la atención médica. Objeción de conciencia</i> ...	1059
D) <i>Jurisprudencia</i>	1060
10. <i>Daño por infección intrahospitalaria</i>	1061
A) <i>Presentación del tema</i>	1061
B) <i>Concepto</i>	1061
C) <i>Clasificación</i>	1062
D) <i>Fundamento de esta responsabilidad. Propuestas doctrinarias</i>	1062
E) <i>Régimen jurídico</i>	1063
F) <i>Jurisprudencia</i>	1064
11. <i>Daño por contagio transfusional</i>	1070
A) <i>Presentación del tema</i>	1070
B) <i>Deberes de prevención especiales</i>	1071
C) <i>Régimen de responsabilidad</i>	1072
D) <i>El daño causado</i>	1074
E) <i>Jurisprudencia</i>	1075

	Pág.
12. Daño por transmisión de enfermedad a un tercero	1077
13. Responsabilidad, de las empresas de "emergencia médica"	1078
A) <i>Presentación del tema</i>	1078
B) <i>Jurisprudencia</i>	1079
14. Responsabilidad de los Institutos de Medicina Altamente Especializada (I.M.A.E.)	1080
A) <i>Presentación del tema</i>	1080
B) <i>Los IMAE son auxiliares de las IAMC</i>	1081
C) <i>Los IMAE no son auxiliares de las IAMC</i>	1082
D) <i>Nuestra opinión</i>	1083
E) <i>Jurisprudencia</i>	1085
15. Legitimación activa de los centros de asistencia médica para subrogarse en los derechos del afiliado por los daños causados por un tercero	1086
A) <i>Presentación del tema</i>	1086
B) <i>Ámbito doctrinal</i>	1086
a) <i>Tesis afirmativa</i>	1086
b) <i>Tesis negativa</i>	1088
C) <i>Evolución de la jurisprudencia</i>	1090
D) <i>Jurisprudencia</i>	1092
E) <i>Conclusiones</i>	1095

CAPÍTULO VIII

LA RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL MÉDICA POR HECHO DE LAS COSAS

1. Presentación del tema	1101
2. Responsabilidad por daños causados con las cosas «utilizadas» por el médico en la ejecución del contrato	1102
A) <i>Presentación del tema</i>	1102
B) <i>No basta que intervenga una cosa para que haya hecho de la cosa a que refiere el artículo 1324 del CC.</i>	1104
C) <i>Obligación de seguridad y el hecho de la cosa</i>	1105
3. Responsabilidad por daños causados por las cosas (medicamentos) «dadas» por el médico en la ejecución del contrato	1108
A) <i>Presentación del tema</i>	1108
B) <i>Productos elaborados y el hecho de la cosa</i>	1110
C) <i>Concepto de medicamento</i>	1110
D) <i>Principio de la precaución</i>	1111
E) <i>Ineficacia y defecto en el medicamento</i>	1111
a) <i>Presentación del tema</i>	1111
b) <i>Clases de defectos en los medicamentos</i>	1113
F) <i>Sujeto pasivo de la responsabilidad: ¿el médico o el fabricante (laboratorio)?</i>	1114
G) <i>Fundamentos de la responsabilidad por productos defectuosos en la doctrina nacional</i>	1118
a) <i>La responsabilidad entre el fabricante vendedor y el consumidor</i>	1119
b) <i>La responsabilidad del fabricante ante el damnificado no contratante directo</i>	1121
c) <i>Responsabilidad del vendedor no fabricante</i>	1124
H) <i>Deberes de contralor posteriores a la puesta en circulación.</i>	1124
I) <i>Responsabilidad del médico y del farmacéutico (Director Técnico) por la prescripción de medicamentos</i>	1125

	Pág.
J) <i>Culpa del paciente</i>	1127
K) <i>Daños causados por residuos peligrosos</i>	1127
L) <i>Conclusiones</i>	1127
4. Tratamiento médico quirúrgico	1131
A) <i>Presentación del tema</i>	1131
B) <i>¿Lesión a la integridad física?</i>	1131
C) <i>La cirugía</i>	1132
D) <i>Acto médico quirúrgico en equipo</i>	1134
E) <i>La cirugía y la obligación de medio</i>	1134
F) <i>Consentimiento informado preceptivo por escrito</i>	1135
G) <i>Riesgo anestésico</i>	1135
5. Cirugía estética	1136
A) <i>Presentación del tema</i>	1136
B) <i>¿Obligación de resultado?</i>	1137
a) <i>Presentación del tema</i>	1137
b) <i>Peculiaridades del deber de informar</i>	1138
c) <i>Doctrina nacional</i>	1138
C) <i>Conclusión</i>	1139
D) <i>Jurisprudencia</i>	1140
6. Daño causado por el "olvido quirúrgico"	1143
A) <i>Presentación del tema</i>	1143
B) <i>Oblito quirúrgico</i>	1144
C) <i>Jurisprudencia</i>	1145

CAPÍTULO IX

HACIA LA TUTELA DEL DAÑO CONSECUENCIA DE UN ACTO MÉDICO NO CULPOSO (RIESGO MÉDICO Y EL SEGURO)

1. Presentación del tema	1149
2. Concepto	1150

CAPÍTULO X

APRECIACIONES FINALES

ANEXO NORMATIVO

1. Ley N° 18.335	1155
2. Decreto 274/10 de 8 de setiembre de 2010	1162

PARTE XIII

DAÑO CAUSADO POR EL ESTADO

CAPÍTULO I

GENERALIDADES

1. Presentación del tema	1177
2. Breve reflexión histórica	1178
3. Fundamentos y la función	1179
A) <i>Presentación del tema</i>	1179
B) <i>En nuestra doctrina</i>	1180
C) <i>El daño como el centro del problema</i>	1182
D) <i>Conclusión</i>	1183

	Pág.
4. Clasificación.....	1184
5. Normativa Referente.	1184

CAPÍTULO II

CARACTERES Y REQUISITOS DE LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO POR DAÑO INJUSTO

1. Presentación del tema.....	1189
2. Ámbito del artículo 24 de la Constitución	1189
A) <i>Presentación del tema</i>	1189
3. ¿Se aplican las normas del CC? ¿Naturaleza de la responsabilidad administrativa del estado por daño?	1193
A) <i>Presentación del tema</i>	1193
B) <i>Tesis jusprivatista</i>	1193
C) <i>Tesis administrativistas. Tesis separatista.</i>	1194
D) <i>Nuestra opinión</i>	1195
4. Requisitos para que opere la obligación de resarcir el daño por parte del Estado.	1196
A) <i>Presentación del tema</i>	1196
B) <i>Daño resarcible.</i>	1197
a) <i>Presentación del tema</i>	1197
b) <i>Caracteres</i>	1198
c) <i>La reparación del daño debe ser integral.</i>	1199
d) <i>Deber de soportar el daño</i>	1200
C) <i>Factor de Atribución: ¿Conducta ilícito-culposa, falta de servicio o responsabilidad objetiva?</i>	1200
a) <i>Presentación del tema.</i>	1200
b) <i>La Tesis Subjetiva</i>	1201
i) <i>Presentación del tema</i>	1201
c) <i>La tesis objetiva</i>	1202
i) <i>Presentación del tema</i>	1202
d) <i>“Falta de servicio”, “falta personal”</i>	1206
i) <i>Presentación del tema</i>	1206
ii) <i>Carácter subjetivo u objetivo de la falta de servicio</i>	1208
D) <i>Relación causal.</i>	1210
5. Jurisprudencia	1211

CAPÍTULO III

RESPONSABILIDAD POR DAÑO CAUSADO POR ACTO LEGISLATIVO

1. Presentación del tema.....	1217
2. Polémica doctrinaria	1218
A) <i>Presentación del tema</i>	1218
B) <i>Teoría de la irresponsabilidad por Daño Legislativo</i>	1218
C) <i>Teoría de la responsabilidad por acto legislativo</i>	1219
3. Requisitos.....	1221
4. Plazo de caducidad.....	1222
5. Jurisprudencia. La ley On line	1223

CAPÍTULO IV**RESPONSABILIDAD POR DAÑO CAUSADO POR ACTO JURISDICCIONAL**

1. Presentación del tema.....	1231
2. Normativa.....	1231
3. Daños causados por la actividad judicial.....	1233
A) <i>Presentación del tema</i>	1233
B) <i>Doctrina Nacional</i>	1233
C) <i>Normas del Código de Procedimiento Penal</i>	1235
4. Requisitos	1236
5. "Error Judicial".....	1237
A) <i>Presentación del tema</i>	1237
B) <i>Error "inexcusable" (art 26 del CGP)</i>	1237
C) <i>Error judicial e irregular funcionamiento del servicio.</i>	1238
6. Responsabilidad subjetiva	1238
7. Casos prácticos.	1239
8. Responsabilidad del Juez	1240
A) <i>Presentación</i>	1240
B) <i>Requisitos</i>	1240
9. Jurisprudencia	1241

CAPÍTULO V**FUNCIONARIOS Y CONCESIONARIOS RESPONSABLES DEL DAÑO**

1. Presentación del tema.....	1249
2. Responsabilidad por daño de los Funcionarios Públicos y Acción de regreso.....	1249
A) <i>Presentación del tema</i>	1249
B) <i>Normativa</i>	1251
C) <i>Daños causados a terceros y daños causados al propio Estado por el funcionario.</i>	1255
D) <i>Los requisitos</i>	1256
E) <i>Legitimación activa</i>	1258
F) <i>¿Responsabilidad directa del funcionario público por daños causados?</i>	1259
a) <i>Tesis negativa</i>	1259
b) <i>Tesis afirmativa</i>	1260
c) <i>En nuestra opinión</i>	1261
G) <i>Como hacer efectiva la repetición contra el funcionario por los daños causados.</i>	1261
H) <i>Responsabilidad por daños causados por actos personalísimos</i>	1262
I) <i>Responsabilidad por "daños personales" causados por los funcionarios.</i>	1263
J) <i>Jurisprudencia</i>	1264
3. Daños por actos de los concesionarios.....	1271
A) <i>Presentación del tema</i>	1271
B) <i>Caracteres</i>	1271
4. ¿Responde el estado por los actos de los concesionarios?.....	1272
A) <i>Presentación del tema</i>	1272
B) <i>Tesis Negativa</i>	1273
C) <i>Tesis positiva</i>	1274

	Pág.
5. Daños causados por servicios defectuosos realizados por el concesionario (Aplicación de la ley de relaciones de consumo 17250)	1276
6. Aplicación de la teoría del abuso de la persona jurídica al estado.	1276

CAPÍTULO VI

DAÑOS CAUSADOS POR LESIÓN A UN INTERÉS LEGÍTIMO

1. Presentación del tema.....	1279
2. Artículos 309, 310 y 312 de la Constitución	1280
3. Daño al interés legítimo	1280
4. Valor del daño por lesión al interés.....	1281

CAPÍTULO VII

“DAÑOS CAUSADOS POR ACTOS LÍCITOS DE LA ADMINISTRACIÓN”

1. Presentación del tema.....	1283
2. Sacrificios de derechos subjetivos: Principio del respeto de la persona en su plena integridad y el Principio de la intangibilidad del patrimonio.	1284
3. Los daños lícitos en la Constitución	1285
4. Requisitos	1286
5. Fundamentos: “Sacrificio especial”	1287
6. “Deber de soportar” daños	1288
7. ¿Reparación integral?	1288
8. Jurisprudencia	1289

CAPÍTULO VIII

RESPONSABILIDAD DEL ESTADO POR OMISIÓN

1. Presentación del tema.....	1293
2. La omisión como causa de un daño.....	1294
3. Normativa.....	1295
4. Fundamento.....	1295
5. Anormalidad del daño causado por omisión.....	1296
6. Requisitos.....	1297
7. Omisión en el poder de policía.....	1297
8. La demora	1299
9. Jurisprudencia	1299

CAPÍTULO IX

DAÑO CONTRACTUAL CAUSADO POR EL ESTADO

1. Presentación del tema.....	1301
2. Caracteres del contrato administrativo.....	1302
A) Presentación del tema	1302
B) Caracteres	1302
3. - Contractualización de la responsabilidad por daños del estado.....	1303
A) Presentación del tema	1303
B) Terceros	1303
4. Presupuestos y requisito de la responsabilidad por daños contractuales	1304
5. Prerrogativas especiales de la contratación administrativa.....	1305

Pág.

CAPÍTULO X CADUCIDAD Y ACTUALIZACIÓN

1. Caducidad	1307
2. Actualización	1307
3. Medidas conminatorias	1308
4. Jurisprudencia	1308
<i>La ley On line</i>	1308

CAPÍTULO XI CONTENCIOSO REPARATORIO

1. Presentación del tema.....	1313
2. Agotamiento de la vía administrativa previa.....	1313
3. Reparación del daño	1314
4. Jurisprudencia	1315

CAPÍTULO XII REFLEXIÓN FINAL

.....	1317
BIBLIOGRAFÍA JURÍDICA	1319