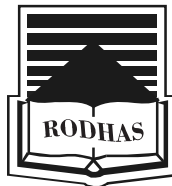


*Rodolfo Kadagand Lovatón
Fiorella Cabrera de Kadagand*

LA RESPONSABILIDAD PENAL DEL MEDICO

INDICE GENERAL



EDITORIAL RODHAS

INDICE GENERAL

Presentación 5
 Prólogo 7

CAPITULO I

LA RESPONSABILIDAD PENAL DEL MEDICO

1. HISTORIA DE LA RESPONSABILIDAD PENAL DEL MÉDICO 9
 2. LA RESPONSABILIDAD PENAL DEL MEDICO
 2.1 La medicina como profesión 10
 A. El paciente 11
 B. El médico 12
 C. La medicina como servicio público 12
 2.2 El paciente, el médico y el abogado 13
 A. Aspectos relativos a la judicialización de la relación entre el
 médico y el paciente 14
 B. El rechazo de la medicina defensiva y la adopción de una
 posición responsable 15
 3. LA RESPONSABILIDAD PENAL 19
 4. ETICA Y FORMACION MEDICA
 4.1 Reflexiones introductorias 20
 4.2 Razón de ser de una ética inducida 21
 4.3 Formación ética y ejercicio profesional 22
 4.4 Responsabilidad de las Escuelas de Medicina en el campo de
 la ética 22
 5. ETICA MEDICA 24
 5.1 Código Internacional de ética médica 26
 5.2 Deberes de los médicos en general 26
 5.3 Deberes de los médicos hacia los enfermos 27
 5.4 Deberes de los médicos entre sí 27
 6. IATROGENIA 29
 7. COMENTARIO LEGAL: LA RESPONSABILIDAD PENAL, LA LEY DEL
 EJERCICIO PROFESIONAL. IATROGENIA
 7.1 La responsabilidad penal del médico 31
 7.2 Aspectos deontológicos y legales 33
 7.3 Prescripción infiel de estupefacientes 33

8. SUMINISTRO INDEBIDO DE DROGAS ART. 300 COD. PENAL PERUANO	34
9. FUNDAMENTOS DE LA RESPONSABILIDAD PROFESIONAL MEDICA	35
10. FUNDAMENTO UNIVERSAL DEL DERECHO A LA SALUD Y A LA VIDA	36
10.1 Fundamento constitucional	37
10.2 Fundamento científico	38
10.3 Fundamento ético	38
10.4 Fundamento socioeconómico	38
10.5 Fundamento histórico	39
10.6 Fundamento académico y de especialización médica	39

CAPITULO II

LA PRUEBA PERICIAL

1. DE LOS PERITOS	41
2. CONCEPTO	41
3. CARACTERÍSTICAS	42
4. REQUISITOS SUBJETIVOS Y OBJETIVOS DE LA PRUEBA PERICIAL	
4.1 Requisitos subjetivos	44
4.2 Requisitos objetivos	
A. Idoneidad del objetivo	44
B. Oportunidad para valorar la pertinencia de la prueba pericial	45
C. Percepción directa del hecho	45
D. Leyes extranjeras	45
E. Hechos presentes y futuros	45
4.3 Requisitos de lugar, tiempo y forma	
A. Lugar de la prueba pericial	45
B. Tiempo de la prueba pericial	46
C. Forma de la prueba pericial	46
5. NECESIDAD E IMPORTANCIA DE LA PRUEBA PERICIAL EN EL PROCESO PENAL	46
6. EL PERITO	
6.1 Concepto	50
6.2 Misión del perito	50
6.3 Naturaleza jurídica procesal del perito	51
6.4 Diferencias del perito con el testigo y con el intérprete	
A. Diferencia con el testigo	53
B. Diferencias sustanciales	54
C. Diferencias formales	56
D. Diferencias accidentales o accesorias	56
E. Diferencia con el intérprete	57
6.5 Deberes y derechos del perito	58

6.6 Actuación de la prueba pericial	59
A. Justificación y oportunidad para el nombramiento de peritos	59
B. Del número de peritos	60
C. Juramento o promesa de honor del perito	61
D. Conocimiento de los sujetos procesales del nombramiento de peritos	61
E. Excusa y subrogación de los peritos	61
F. Tacha de peritos	62
G. Derecho al perito de parte	62
7. EL INFORME O DICTAMEN PERICIAL	
7.1 Concepto	63
7.2 Plazos para su emisión	63
7.3 Contenido	63
7.4 De su entrega al juez instructor	65
7.5 De su ratificación	65
7.6 El debate pericial	66
7.7 Sujetos procesales que pueden intervenir en la actuación de una pericia	66
7.8 Fundamento y mérito probatorio del dictamen pericial	66
8. EL PERITAJE MEDICO LEGAL	70
9. FALSEDAD DEL PERITAJE	70
10. LA PROBLEMÁTICA DE LA PRUEBA PERICIAL EN EL DAÑO PSICOLÓGICO	
10.1 Introducción	71
10.2 El daño psicológico	72
10.3 Pautas para determinar judicialmente la existencia de daño psicológico	73
10.4 El peritaje	74
11. COMENTARIO LEGAL: EL JUEZ Y EL PERITO. APRECIACIÓN DE LA IMPUTABILIDAD	75

CAPITULO III

LESIONES CULPOSAS: LA IMPRUDENCIA, LA NEGLIGENCIA Y LA IMPERICIA

1. LESIONES	
1.1 Historia	79
1.2 Bien jurídico	80
1.3 Tipo objetivo	80
1.4 Lesiones en el tratamiento médico	81
A. Lesiones graves	84
B. Lesiones leves	85
C. Lesiones con resultado fortuito	85

D. Lesiones culposas	86
2. LESIONES COMETIDAS POR ACCIONES IMPRUDENTES	
2.1 Por accidentes de tráfico	87
2.2 En la vía pública	88
2.3 Por accidentes de trabajo	89
3. COMENTARIO LEGAL DE HOMICIDIO, LA IMPRUDENCIA, LESIONES CULPOSAS, LA NEGLIGENCIA Y LA IMPERICIA	
LESIONES	
3.1 Bien jurídico protegido	89
3.2 El consentimiento	91
HOMICIDIOS Y LESIONES CULPOSAS: LA IMPRUDENCIA, LA NEGLIGEN- CIA Y LA IMPERICIA	
A. La culpa, fundamento de la responsabilidad	92
B. Las conductas culposas	92
C. El vínculo causal	94

CAPITULO IV

HOMICIDIO

1. CONCEPTO	97
2. HISTORIA	98
3. HOMICIDIO CULPOSO	99
4. HOMICIDIO PIADOSO	101
4.1 Eutanasia y enfermos terminales	103
A. Eutanasia pasiva	105
B. Eutanasia activa	
a. Eutanasia activa indirecta	106
b. Eutanasia activa directa	106
4.2 La reanimación cardiopulmonar	112
4.3 Recién nacidos con afectaciones graves del sistema nervioso central y otras malformaciones	112
4.4 El testamento vital	113
5. COMENTARIO LEGAL DEL HOMICIDIO:	
HOMICIDIO Y LESIONES DOLOSAS. EUTANASIA Y EUGENESIA	
5.1 Las conductas dolosas	115
5.2 Las formas dolosas	116
5.3 Eutanasia	117
5.4 Eugenesia	119

CAPITULO V

CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN. EL ESTADO DE NECESIDAD. EL EJERCICIO DE UN DERECHO O CUMPLIMIENTO DE UN DEBER. EL CONSENTIMIENTO. REGULACIÓN DE LA NECESIDAD MEDICA

1. LAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN	127
2. EL ESTADO DE NECESIDAD	128
3. CRITERIOS	129
4. EL CONSENTIMIENTO	130
5. REGULACIÓN DE LA ANSIEDAD MÉDICA	131

CAPITULO VI

ABORTO

1. ABORTO	135
2. DEFINICIÓN	135
3. BIEN JURÍDICO	136
4. TIPO OBJETIVO	
4.1 Preexistencia de un embarazo	136
4.2 Medios	137
4.3 Muerte del producto de la concepción	138
5. TIPO SUBJETIVO	138
5.1 Afronete jurídico penal del médico en el aborto	
A. Aborto abusivo o agravado	139
B. Aborto no intencional	140
6. COMENTARIO LEGAL DEL ABORTO	
ABORTO	
6.1 Consideraciones generales	141
6.2 Consideraciones de política criminal	
A. Legalización del aborto	142
B. El aborto como asesinato	143
C. Aborto y conflicto de intereses	143
7. COMENTARIOS EN SÍNTESIS SOBRE ABORTO PUNIBLES E IMPUNES ARGUMENTOS EN PRO Y EN CONTRA DE LA INCRIMINACIÓN SEGÚN LEGISLACIÓN COMPARADA	
7.1 Generalidades	146
7.2 Razones para la incriminación y argumentos en pro de la desincriminación	148
7.3 Agravación del delito en razón de la profesión	151
7.4 Aborto impune practicado por profesionales	151
7.5 Un caso de aborto culposo, preterintencional o doloso	152
7.6 Aborto de la mujer	153

2. FERTILIZACION IN VITRO	
2.1 Fertilización in vitro (FIV)	178
2.2 Clases de fertilización in vitro	179
3. MATERNIDAD SUBROGADA	
3.1 Maternidad subrogada	179
3.2 Arriendo de útero	180
3.3 Congelación de embriones	180
3.4 Donación de embriones	180
3.5 Etapas de fertilización in vitro (FIV)	181
3.6 El método de GIFT	181
3.7 El método Towaco	181
3.8 Casuísticas de fertilización in vitro	
A. Maternidad contratada y transexualismo (1982)	181
B. Padres blancos con un hijo negro (1983)	182
C. Los embriones herederos (1983)	182
D. El caso de "BABY M"	182
E. Arriendo de útero por U\$ 9,000 (1987)	182
F. Se ofrece trabajo (15 de Abril de 1975)	182
G. Caso de PARPALAIX (1984)	183
H. Bebé microcefálico (1983)	183
I. Dio a luz al bebé de su hermana	183
J. Proponen usar como incubadoras a mujeres con muerte cerebral (1988)	183
K. Pucallpina ofrece su vientre en alquiler por 5 mil dólares	183
L. Gestación por encargo atenta contra la vida y viola código de ética	184
LL. Jurídicamente es inaceptable en el Perú	184
4. COMENTARIO LEGAL	
4.1 Inseminación y fecundación artificial	185
4.2 La situación legal y responsabilidad del profesional médico	185

RESPONSABILIDAD DEL TOCGINECOLOGO POR LOS INSTRUMENTOS QUE UTILIZA

1. INTRODUCCIÓN	187
2. LAS COSAS INANIMADAS	187
3. LA PRESENCIA MÉDICA	187
4. RESPONSABILIDAD MÉDICA	188
5. EL ELEMENTO O EL VICIO DEL ELEMENTO	188
6. DUEÑO O GUARDIÁN	189
7. CONCLUSIÓN	189

CAPITULO X

ALGUNAS OMISIONES PUNIBLES: LA DE VACUNAR, LA DE ACEPTAR LAS TRANSFUSIONES DE SANGRE

1. OMISION DE VACUNAR	191
2. OMISIONES O NEGATIVAS A LAS TRANSFUSIONES DE SANGRE	191
3. COMENTARIO LEGAL:	
ALGUNAS OMISIONES PUNIBLES: LA DE VACUNAR Y LA DE ACEPTAR TRANSFUSIONES DE SANGRE.	
3.1 Omisión de vacunar	192
3.2 Omisiones o negativas a las transfusiones de sangre	192

CAPITULO XI

TRASPLANTE DE ORGANOS Y MATERIAL ANATOMICO

1. TRASPLANTE DE ORGANOS Y DE MATERIAL ANATOMICO	195
2. ANTECEDENTES	196
3. ALCANCES	197
4. PROFESIONALES AUTORIZADOS	197
5. ÓRGANOS Y MATERIAL COMPRENDIDOS	198
6. CONSENTIMIENTO	199
7. MOMENTO DE LA MUERTE	200
8. PROHIBICIONES	201
9. ASPECTOS PENALES	202
10. SANCIONES ADMINISTRATIVAS	202
11. DE LOS PROCEDIMIENTOS	203
12. CONCLUSIONES	203

CAPITULO XII

HOMOSEXUALISMO. CAMBIO DE SEXO

1. HOMOSEXUALIDAD Y CAMBIO DE SEXO	205
2. HOMOSEXUALIDAD E IMAGINARIOS SOCIALES (1902-1954)	
2.1 Introducción	205
2.2 Contexto histórico	206
2.3 Francisco de Veyga (1866-1948)	208
2.4 José Ingenieros (1877-1925)	210
2.5 Aníbal Ponce (1898-1938).....	213
2.6 Enrique Mouchet (1886-1977)	215

2.7 Algunas aproximaciones conclusivas	216
2.8 Epílogo	221
3. COMENTARIO LEGAL:	
HOMOSEXUALISMO Y CAMBIO DE SEXO: CONSENTIMIENTO. LA NECESIDAD Y EL EJERCICIO DEL DERECHO	
3.1 Introducción	223
3.2 Problemas jurídicos	224
3.3 Aspectos penales	225
3.4 El consentimiento	225
3.5 El estado de necesidad y el ejercicio de derecho	227
3.6 Necesidad médica	227

CAPITULO XIII

CERTIFICADOS MEDICOS FALSOS

COMENTARIO LEGAL:	
Certificado médico falso (Art. 431 Código Penal Peruano)	230
Grados de desarrollo del delito: tentativa y consumación	232

CAPITULO XIV

PRIVACIÓN ILEGITIMA DE LA LIBERTAD

1. LA PARTICIPACIÓN DEL MEDICO	233
2. LA PRIVACIÓN DE LIBERTAD	233

CAPITULO XV

SUPRESION Y SUPOSICION DEL ESTADO CIVIL. DELITOS CONTRA EL ESTADO CIVIL

1. BIEN JURÍDICO PROTEGIDO	235
2. ALTERACIÓN O SUPRESIÓN DEL ESTADO CIVIL (Art. 143 CP)	
2.1 Descripción legal	235
2.2 Bien jurídico protegido	235
2.3 Tipicidad objetiva	235
2.4 Tipicidad subjetiva	236
2.5 Grados de desarrollo del delito: tentativa y consumación	236
2.6 La pena	236
3. FINGIMIENTO DE PREÑEZ O PARTO (Art. 144 CP)	
3.1 Descripción legal	236
3.2 Bien jurídico protegido	237

3.3	Tipicidad objetiva	237
3.4	Tipicidad subjetiva	237
3.5	Grados de desarrollo del delito: tentativa y consumación	237
3.6	Participación	237
3.7	La pena	238
4.	ALTERACIÓN O SUPRESIÓN DEL ESTADO CIVIL DE UN MENOR (Art. 145 CP)	
4.1	Descripción legal	238
4.2	Bien jurídico tutelado	238
4.3	Tipicidad objetiva	238
4.4	Tipicidad subjetiva	239
4.5	Grados de desarrollo del delito: tentativa y consumación	239
4.6	La pena	239
5.	COMENTARIO LEGAL	239

CAPITULO XVI

SECRETO PROFESIONAL Y OBLIGACION DE DENUNCIAR DELITOS

1.	INTRODUCCIÓN	241
2.	COLISIÓN DE DEBERES	241
3.	EL AMPARO DEL SECRETO	242
4.	LA DENUNCIA MAL FORMULADA	243
5.	DENUNCIA BIEN FORMULADA	243
6.	LA RESERVA TACITA	243
7.	LOS MÉDICOS FUNCIONARIOS PÚBLICOS	243
8.	LA POSIBILIDAD DE DAÑOS	244
9.	LA JUSTA CAUSA DE REVELACIÓN	245
10.	COMENTARIO LEGAL	
	VIOLACIÓN DEL SECRETO PROFESIONAL	245
11.	REFLEXIONES FINALES SOBRE EL SECRETO PROFESIONAL. SINTESIS	247
12.	EXCEPCIONES LEGALES	249

CAPITULO XVII

ENCUBRIMIENTO

1.	CONCEPTO	253
2.	COMENTARIO LEGAL:	
	ENCUBRIMIENTO	255

CAPITULO XVIII

EXAMEN GINECOLÓGICO Y ABUSO DESHONESTO

EXAMEN GINECOLÓGICO Y ABUSO DESHONESTO 257

CAPITULO XIX

GENÉTICA HUMANA

1. HISTORIA DE LA GENÉTICA..... 259
 1.1 Concepto de genética 260
 1.2 Cromosomas 260
 2. LA QUÍMICA DEL GEN 261
 3. MUTACIÓN 262
 4. HERENCIA 263

SUBCAPITULO I

BIOLOGÍA FORENSE

1. CONCEPTO DE BIOLOGÍA FORENSE 264
 2. FUENTES DE EVIDENCIA FÍSICA
 2.1 Escena del crimen 265
 2.2 De la víctima 266
 2.3 Casos en los cuales las manchas de sangre pueden ser valiosas .. 267
 3. MANCHAS DE ESPERMATOZOIDES 268
 4. UTILIZACION DEL ADN EN EL CAMPO FORENSE 268
 5. LAS MUESTRAS QUE COMÚNMENTE SE ANALIZAN SON LAS SIGUIENTES
 5.1 Sangre 270
 5.2 Semen 271
 5.3 Cabellos 271
 5.4 Otros tejidos 271
 6. CAUSAS EN LAS CUALES PUEDE SER VALIOSO EL EXAMEN SEMINAL
 6.1 Investigación de la muerte 271
 6.2 Estupro y otros delitos sexuales 272
 6.3 La violación y el estupro 272
 6.4 Examen físico 272
 6.5 Manchas seminales en objetos grandes no movibles 273
 6.6 Manchas seminales en la víctima o en el sospechoso 273
 6.7 Posibles resultados del examen de manchas seminales en el
 laboratorio 273
 6.8 Cabello (pelo) 273
 A. Procedimiento 274

B. Casos en los cuales el cabello puede ser de valor como evidencia	274
6.9 Investigación en casos de violación o estupro	274
6.10 Saliva	274
6.11 El cadáver	274
6.12 Precauciones y dificultades	275

SUBCAPITULO II
ANÁLISIS FORENSE DE ADN
CONTROVERSIA CIENTÍFICA, LEGAL Y SOCIAL

1. INTRODUCCIÓN	277
2. ANTECEDENTES	278
3. PAPEL DE LOS PERFILES DE ADN EN LA IDENTIFICACIÓN FORENSE...	278
4. ¿SON VIABLES Y CONFIABLES LAS PRUEBAS DEL ADN?	280
5. NORMAS	281
6. ASEGURAMIENTO DE LA CALIDAD	282
7. ADN ANTE LOS TRIBUNALES	284
8. VENTAJAS Y LIMITACIONES DEL ADN COMO PRUEBA	285
9. LA INFORMÁTICA Y LA IDENTIFICACIÓN DEL ADN	286
10. PERFILES DE ADN EN LOS ESTADOS UNIDOS DE AMÉRICA, PRACTICA ACTUAL Y VISIÓN FUTURA	288
11. ASEGURAMIENTO DE LA CALIDAD Y NORMATIVAS	289
11.1 Fondos para la ciencia forense	290
11.2 Ventajas de un banco de datos	290

SUBCAPITULO III
VALOR DE LA PRUEBA MÉDICO LEGAL DEL ADN

1. VALOR DE LAS PRUEBAS MEDICO-LEGALES	291
2. PRUEBA ABSOLUTA	
2.1 Las huellas digitales	291
2.2 La huella genética	292
3. PRUEBA CONTRARIA	292
4. PRUEBAS PERICIALES EN LA PATERNIDAD	292

COMENTARIOS SOBRE LA RESPONSABILIDAD PENAL DEL MEDICO
RESPONSABILIDAD PROFESIONAL MEDICA EN LOS CASOS DE URGENCIAS
MEDICAS Y SITUACIONES LIMITES

1. INTRODUCCIÓN	293
-----------------------	-----

2. LA MEDICINA DE URGENCIA	
2.1 Elementos de la responsabilidad	294
2.2 Consentimiento informado	297
2.3 Conductas omisivas	
A. La omisión del deber de socorro	298
B. Denegación de auxilio	300
C. La comisión por omisión	300
3. SITUACIONES LIMITES	301
3.1 Testigos de Jehová	302
3.2 Huelga de hambre	308
3.3 Eutanasia	312
A Eutanasia pasiva	315
B. Eutanasia activa	316

VALORACIÓN DE LAS DENUNCIAS DE MALA PRAXIS MEDICAS EN EL PAIS VASCO

I. INTRODUCCIÓN	318
II. INTERVENCIÓN DEL MEDICO LEGISTA EN LOS CASOS DE MALA PRAXIS MÉDICA	322
III. JURISDICCIONES COMPETENTES	
1. Vía penal	331
2. Vía civil	331
3. Vía contencioso-administrativa	332
4. Vía laboral.....	332
IV. ALGUNOS DATOS DEL PAIS VASCO	332

CONSIDERACIONES SOBRE CONSENTIMIENTO MÉDICO

V. SEMINARIO INTERNACIONAL DE ACTUALIZACIÓN EN MEDICINA LEGAL, DERECHO MÉDICO Y CRIMINALÍSTICA	
1. Introducción	334
2. Evolución histórica	335
2.1 Titular del derecho a consentir	336
2.2 La oportunidad	336
2.3 La información	336
2.4 La forma	337
3. Preguntas	338

HISTORIA CLÍNICA Y RESPONSABILIDAD MÉDICA

VI. SEMINARIO INTERNACIONAL DE ACTUALIZACIÓN EN MEDICINA LEGAL, DERECHO MÉDICO Y CRIMINALÍSTICA	
1. Introducción	346
2. Definiciones	347

Indice General

3. Utilidad de la historia clínica	347
4. Aspectos jurídicos de interés	
4.1 Propiedad	348
4.2 Acceso	349
4.3 Confidencialidad	350
4.4 Conservación y custodia	350
4.5 Eficacia probatoria	350
VII. LA PERITACION MEDICO LEGAL	
1. Definición de experto	352
2. Responsabilidad penal, civil y disciplinaria del perito. Peritación comparada	352
“CONFIDENCIALIDAD, INTIMIDAD Y SECRETO MÉDICO”	359
CUADROS SINOPTICOS	363
BIBLIOGRAFIA	377
INDICE GENERAL	385