

# ÍNDICE

## PRIMERA PARTE

### LA PRUEBA DE LA CULPA EN LA RESPONSABILIDAD MÉDICA

	PÁG.
1. LA CULPA MÉDICA .....	3
2. LOS PROBLEMAS DERIVADOS DE LA PRUEBA DE LA CULPA EN LOS PROCESOS DE RESPONSABILIDAD MÉDICA .....	10
2.1. Carga de la prueba de la culpa en la responsabilidad médica .....	13
2.1.1. Noción de carga de la prueba .....	13
2.1.2. Funciones de la carga de la prueba .....	14
2.1.2.1. La función de regla de juicio .....	14
2.1.2.2. La función de distribución de los hechos a probar.....	15
2.1.3. La distribución de la carga de la prueba .....	16
2.1.3.1. Antiguas reglas romanas .....	16
2.1.3.2. La carga de la prueba incumbe al que afirma, no al que niega .....	17
2.1.3.3. Tesis que exige al demandante probar los hechos en que se basan sus pretensiones y al demandado los que fundamentan sus excepciones.....	17
2.1.3.4. Tesis que tiene en cuenta la clasificación de los hechos	18
2.1.3.5. La teoría de Micheli .....	18
2.1.3.6. La teoría normativa de Rosenberg .....	19
2.2. La carga dinámica de la prueba .....	22

	PÁG.
2.2.1. Concepto de carga dinámica de la prueba .....	26
2.2.2. Características de la teoría de las cargas probatorias dinámicas .....	29
2.2.2.1. Es de aplicación excepcional .....	29
2.2.2.2. Provoca un desplazamiento parcial y no total del <i>onus probandi</i> .....	29
2.2.2.3. La parte que se encuentra en mejores condiciones de probar suele estar en mejor situación para desvirtuar la prueba en su favor .....	30
2.2.2.4. No es necesario que el juez advierta al litigante antes de la producción de la prueba que aplicará la doctrina .....	30
2.2.3. Supuestos para la aplicación de la carga dinámica de la prueba .....	30
2.2.4. Fundamento de la doctrina de las cargas probatorias dinámicas .....	31
2.2.5. Recepción legal de la teoría de la carga dinámica de la prueba .....	33
2.2.6. La teoría de las cargas probatorias dinámicas en la ley de enjuiciamiento civil española (Ley 1/2000) .....	35
2.2.7. Aplicación jurisprudencial en España de la carga dinámica de la prueba .....	38
2.2.8. Las cargas probatorias dinámicas en Alemania o el principio de igualdad de armas en el proceso .....	41
2.2.9. La carga dinámica de la prueba en Colombia .....	44
2.2.9.1. Fundamento constitucional de la carga dinámica de la prueba .....	44
2.2.9.2. Fundamento legal de la carga dinámica de la prueba .....	45
2.2.9.2.1 Antes de la entrada en vigencia del Código General del Proceso (Ley 1564 de 2012) .....	45
2.2.9.2.2 Después de la entrada en vigencia del Código General del Proceso (Ley 1564 de 2012) .....	46
2.2.9.3. Aplicación jurisprudencial de la carga dinámica de la prueba en Colombia .....	47

	PÁG.
2.2.9.3.1 En la jurisprudencia del Consejo de Estado .....	47
2.2.9.3.2 En la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia .....	65
2.2.9.3.3 En la jurisprudencia de la Corte Constitucional .....	66
2.2.9.4. La carga dinámica de la prueba en la doctrina nacional .....	70
2.2.9.5. La carga dinámica de la prueba en el Código General del Proceso (Ley 1564 de 2012) .....	73
2.3. La carga de la prueba derivada de las normas consagradas en el Código Civil .....	76
2.4. La distinción entre obligaciones de medios y de resultado y su irrelevancia en la prueba de la responsabilidad médica .....	82
2.5. Atenuación de las exigencias probatorias en materia de responsabilidad médica .....	96
2.5.1. Las presunciones .....	97
2.5.1.1. Concepto .....	97
2.5.1.2. Naturaleza de las presunciones .....	101
2.5.1.3. Clasificación de las presunciones .....	103
2.5.1.4. Presunción y carga de la prueba .....	105
2.5.2. Mecanismos de facilitación probatoria .....	107
2.5.2.1. La regla <i>res ipsa loquitur</i> .....	109
2.5.2.2. La prueba <i>prima facie</i> o de primera impresión .....	112
2.5.2.3. La teoría francesa de la falta virtual ( <i>faute virtuelle</i> ) .....	113
2.5.2.4. La doctrina del daño desproporcionado .....	114
2.5.2.5. La teoría de la pérdida de oportunidad .....	121

**SEGUNDA PARTE**  
**LA RESPONSABILIDAD MÉDICA ESTATAL**  
**EN COLOMBIA**

1. LA FALLA DEL SERVICIO COMO ELEMENTO ESTRUCTURAL DE LA RESPONSABILIDAD MÉDICA ESTATAL .....	148
---	-----

	PÁG.
1.1. Noción de falla del servicio .....	149
1.1.1. La falla del servicio como funcionamiento defectuoso del servicio .....	149
1.1.2. La falla del servicio como violación de obligaciones administrativas .....	150
1.2. Prueba de la falla del servicio en los procesos de responsabilidad médica estatal en la jurisprudencia del Consejo de Estado .....	152
2. LA CAUSALIDAD Y SU PRUEBA EN LA RESPONSABILIDAD MÉDICA .....	159
2.1. La causalidad y los problemas que acarrea en responsabilidad civil y administrativa .....	160
2.2. La relación de causalidad como forma de atribución de resultados dañosos.....	164
2.3. La teoría de la imputación objetiva como forma de atribución de resultados dañosos.....	165
2.4. Nexo causal e imputación en la responsabilidad civil extracontractual .....	168
2.5. Nexo causal e imputación en materia de responsabilidad patrimonial del Estado en Colombia .....	170
2.6. La causalidad en la omisión .....	177
2.6.1. El problema de la certeza en la evitación del resultado como requisito para constatar la causalidad en la omisión.....	181
2.6.2. La tesis de la disminución del riesgo como requisito para constatar la causalidad en la omisión .....	184
2.7. La responsabilidad por omisión en materia médica en la jurisprudencia del Consejo de Estado .....	186
2.8. Responsabilidad por omisión de la atención: la lesión al derecho a recibir atención oportuna y eficaz .....	191
2.9. La prueba de la relación de causalidad .....	204
2.10. Prueba del nexo causal en los procesos de responsabilidad médica en la jurisprudencia del Consejo de Estado	209

	PÁG.
3. EVOLUCIÓN JURISPRUDENCIAL DE LA PRUEBA EN MATERIA DE RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DEL ESTADO EN RELACIÓN CON EL SERVICIO DE GINECO-OBSTETRICIA.....	223
4. EVOLUCIÓN JURISPRUDENCIAL DE LA PRUEBA EN MATERIA DE RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DEL ESTADO POR VIOLACIÓN DEL CONSENTIMIENTO INFORMADO DEL PACIENTE.....	227

### TERCERA PARTE

#### LOS MEDIOS DE PRUEBA MÁS RELEVANTES EN MATERIA DE RESPONSABILIDAD MÉDICA

1. CONCEPTO DE MEDIOS DE PRUEBA .....	237
2. CLASIFICACIÓN DE LOS MEDIOS DE PRUEBA .....	238
3. LOS MEDIOS DE PRUEBA EN EL PROCEDIMIENTO CIVIL COLOMBIANO .....	239
3.1. La prueba documental .....	240
3.1.1. La historia clínica como prueba documental .....	241
3.1.1.1. Definición .....	241
3.1.1.2. Características de la historia clínica .....	242
3.1.1.3. Componentes de la historia clínica .....	244
3.1.1.4. Custodia de la historia clínica .....	245
3.1.1.5. Acceso a la historia clínica .....	245
3.1.2. Deber de adjuntar copia auténtica de la historia clínica con la contestación de la demanda .....	247
3.1.3. Historia clínica electrónica .....	248
3.1.4. Valor probatorio de la historia clínica en materia de responsabilidad médica .....	251
3.1.5. Jurisprudencia del Consejo de Estado en relación con la historia clínica .....	253
3.1.5.1. Naturaleza jurídica de la historia clínica asentada en entidades públicas y su valor probatorio .....	253
3.1.5.2. Necesidad de historias clínicas claras y completas, y los indicios que se derivan cuando son confusas o cuando no se aportan .....	254

	PÁG.
3.2. El dictamen pericial .....	256
3.2.1. Concepto y características .....	256
3.2.2. La prueba pericial en el nuevo Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo: Ley 1437 de 2011 .....	263
3.2.3. Informes técnicos y peritaciones de entidades y dependencias oficiales .....	269
3.3. El testimonio de terceros .....	273
3.3.1. Concepto y características .....	273
3.3.2. El testimonio técnico .....	278
3.4. La prueba de indicios .....	281
3.4.1. Concepto .....	281
3.4.2. Naturaleza de la prueba de indicios .....	281
3.4.3. Diferencias entre los indicios con las presunciones judiciales .....	282
3.4.4. Requisitos de los indicios .....	283
3.4.5. El comportamiento de las partes como indicio probatorio .....	287
3.4.6. El indicio como medio para demostrar el perjuicio moral .....	288
3.4.7. La prueba de indicios para demostrar la falla del servicio y el nexo causal en responsabilidad médica .....	290
CONCLUSIONES .....	297
BIBLIOGRAFÍA .....	305