

# CONTENIDO

## CAPÍTULO I

### LA RESPONSABILIDAD POR OMISIÓN

1.	Las distintas formas de atribución de los resultados dañosos .....	25
1.1.	La causalidad como forma de atribución de resultados dañosos .....	25
1.1.1.	El nexo causal como causalidad natural .....	27
1.1.2.	El nexo causal como causalidad jurídica.....	34
1.1.3.	La causalidad en la omisión .....	36
1.2.	La teoría de la imputación objetiva como forma de atribución de resultados.....	50
1.2.1.	Origen de la teoría de la imputación objetiva....	50
1.2.2.	Concepto de imputación objetiva .....	65
1.2.3.	La teoría de la imputación objetiva aplicada a la responsabilidad por omisión.....	70
2.	La imputación en materia de responsabilidad por daños a partir de la conducta omisiva.....	75
2.1.	La violación de deber como fundamento de la responsabilidad por daños a partir de una conducta omisiva .....	76
2.2.	En la omisión la responsabilidad se estructura a partir de la defraudación de la expectativa esperada de acuerdo al rol de cada persona y no por el aporte causal .....	78

2.3.	Propuesta de una concepción de la responsabilidad por daños derivada de la omisión .....	83
2.3.1.	Requisitos para que se configure la responsabilidad por daños derivada de la omisión .....	84
2.3.2.	Razones de discrepancia con la doctrina tradicional respecto de la responsabilidad por omisión .....	90
2.3.3.	La responsabilidad por omisión es de carácter normativa y no empírico-causal .....	92
2.4.	La responsabilidad patrimonial del Estado derivada de la omisión en la Carta Política de 1991 .....	97
2.5.	Aplicación del Consejo de Estado de la responsabilidad por omisión .....	112
2.5.1.	Responsabilidad por omisión frente a atentados terroristas causados por terceros...	112
2.5.2.	Responsabilidad por omisión en la intervención, vigilancia y control .....	138
2.5.2.1.	En la actividad financiera .....	153
2.5.2.2.	En la actividad de salud.....	156
2.5.2.3.	En actividades de juegos de suerte y azar .....	162
2.5.2.4.	Actividad de construcción .....	164
2.5.2.5.	Espectáculos a cargo de los municipios y distritos .....	170
2.5.2.6.	Actividad de educación .....	172
2.5.2.7.	Actividad de tránsito y transporte .....	175
2.5.3.	Responsabilidad por omisión en el deber de brindar protección, seguridad y garantía.....	177

2.5.3.1.	Responsabilidad por omisión en el deber de brindar protección, seguridad y garantía en relación con ciudadanos que la han solicitado o que se encontraban en eminente peligro.....	177
2.5.3.2.	Responsabilidad por omisión en el deber de brindar protección, seguridad y garantía en relación con sus agentes que por su actividad se encuentran en especiales condiciones de vulnerabilidad.....	201
2.5.4.	Responsabilidad por omisión en materia de responsabilidad médica .....	219
2.5.4.1.	Responsabilidad por omisión en la obtención del consentimiento informado del paciente.....	220
2.5.4.2.	Responsabilidad por omisión en el diagnóstico o el tratamiento que se imponía darle al paciente.....	246

## CAPÍTULO II

### **LA TEORÍA DE LA PÉRDIDA DE OPORTUNIDAD**

1.	Origen.....	271
2.	Concepto.....	274
3.	Facetas de aplicación de la teoría de la pérdida de oportunidad.....	276
3.1.	La pérdida de oportunidad derivada de una conducta activa.....	276
3.2.	La pérdida de oportunidad derivada de una conducta omisiva.....	277
4.	Elementos para que se configure la responsabilidad por la teoría de la pérdida de oportunidad .....	278

4.1.	La existencia de un beneficio esperado o la necesidad de evitar un daño consecuencial....	278
4.2.	La intervención activa u omisiva de un tercero que impide obtener el beneficio o no evita que el curso causal riesgoso se materialice .....	279
4.3.	Incerteza del beneficio esperado o del daño que se quería evitar.....	279
4.4.	Certeza de la oportunidad perdida .....	280
4.5.	Que la oportunidad fue frustrada por completo .....	282
5.	Utilización de la teoría de la pérdida de oportunidad .....	284
5.1.	La pérdida de oportunidad como mecanismo para establecer la certeza del perjuicio.....	284
5.2.	La pérdida de oportunidad como mecanismo para tener por establecido el nexo causal en los eventos de dificultad en su demostración .....	293
5.3.	La pérdida de oportunidad como método de cuantificación del perjuicio .....	312
6.	La pérdida de oportunidad en materia de responsabilidad médica .....	318
6.1.	Circunstancias específicas que se deben dar para que se configure la responsabilidad por pérdida de oportunidad en materia médica ....	324
6.1.1.	Una patología o predisposición del paciente ...	324
6.1.2.	Una falla o una culpa médica.....	325
6.2.	Forma de indemnización cuando se presenta la pérdida de oportunidad en responsabilidad médica .....	337
6.3.	Aplicación de la teoría de la pérdida de oportunidad en Colombia en materia de responsabilidad médica en la jurisprudencia del Consejo de Estado .....	339

6.3.1.	Teoría de la pérdida de oportunidad como mecanismo para establecer el nexo causal .....	339
6.3.2.	Teoría de la pérdida de oportunidad como mecanismo para establecer la certeza del perjuicio.....	354
6.4.	Formas de reparación del daño cuando se aplica la teoría de la pérdida de oportunidad en la jurisprudencia del Consejo de Estado....	367
6.4.1.	Reparación como daño autónomo .....	368
6.4.2.	Sentencias en las que se reconoce la pérdida de oportunidad como daño autónomo en presencia de una omisión de la atención médica e indemniza sólo daño moral sin aplicar porcentaje.....	383
6.4.3.	Sentencias en casos de negligencia médica donde se reconoce solamente daño moral proporcional al porcentaje de la oportunidad pérdida .....	396
6.4.4.	Sentencias en las que se reconoce por pérdida de oportunidad sólo daños inmateriales y se descartan daños materiales .....	413
6.4.5.	La pérdida de oportunidad como un mecanismo para graduar la extensión resarcitoria de los daños materiales e inmateriales .....	423
6.5.	Casos donde en teoría el Consejo de Estado dice aplicar la pérdida de oportunidad, pero condena por omisión e indemniza por el daño final. ....	446
6.6.	Críticas a la teoría de la pérdida de oportunidad .....	455
6.7.	La teoría de la pérdida de oportunidad está acabando con la responsabilidad por omisión en la atención médica .....	469

6.8. Por qué en relación a una omisión médica  
no tiene lugar la aplicación de la teoría de la  
pérdida de oportunidad.....477

BIBLIOGRAFÍA.....485