

JAVIER ALONSO MORALES ESCUDEY
MARCO ANTONIO FERNÁNDEZ PONCE

LA VALORACIÓN PROBATORIA DEL DERECHO A LA SALUD

UNA APROXIMACIÓN A PARTIR DE LAS DEMANDAS DE
MEDICAMENTOS DE ALTO COSTO

Prólogo
Sergio Fuenzalida Bascuñán



La Ley N° 17.336 sobre Propiedad Intelectual prohíbe el uso no exceptuado de obras protegidas sin la autorización expresa de los titulares de los derechos de autor. El fotocopiado o reproducción por cualquier otro medio o procedimiento, de la presente publicación, queda expresamente prohibido. Usos infractores pueden constituir delito.



EditorialHammurabi



HammurabiEditor



HammurabiEditor



EditorialHammurabi

Eh EDITORIAL HAMMURABI

LA VALORACIÓN PROBATORIA DEL DERECHO A LA SALUD
UNA APROXIMACIÓN A PARTIR DE LAS DEMANDAS DE MEDICAMENTOS DE ALTO COSTO

© Es propiedad de:

JAVIER ALONSO MORALES ESCUDEY

MARCO ANTONIO FERNÁNDEZ PONCE

ISBN: 978-956-6234-84-5

Tiraje 500 ejemplares 1ª Edición, marzo de 2024

Editor: Manuel Alvarez Cabello

Teléfono: +56955258948

Correo electrónico: manuel.alvarez@editorialhammurabi.com

Sitio web: www.editorialhammurabi.com

Portada y diagramación: Editorial Hammurabi

Impresión: Impreso en Grafica LOM

IMPRESO EN CHILE / PRINTED IN CHILE

(Las opiniones vertidas en este trabajo son responsabilidad exclusiva del autor)

*Para Matilde Ignacia, cuyos cuentos acompañaron el
desarrollo de este trabajo.*

*Para Octavio Ulises, a quien acompañó en su largo
viaje de aventuras y conocimiento.*

ÍNDICE

PRÓLOGO	13
INTRODUCCIÓN.	17
Algunas precisiones conceptuales.	22
Problemáticas derivadas de la intervención de los tribunales superiores de justicia en materias de política pública sanitaria. Justificación de la investigación.	24
Metodología y selección de fuentes.	25

CAPÍTULO I

CONSIDERACIONES PREVIAS EN TORNO A LA TEORÍA RACIONAL DE LA PRUEBA Y EL RECURSO DE PROTECCIÓN

1. ¿POR QUÉ RECURRIR A LA RACIONALIDAD Y DÓNDE ENCONTRAR SU FUNDAMENTO DE APLICACIÓN?	29
2. VERDAD Y PROCESO. RECONSTRUCCIÓN EPISTÉMICA DEL PASADO.	34
3. NATURALEZA DE LA ACCIÓN O RECURSO DE PROTECCIÓN.	38
4. REGULACIÓN DE LA PRUEBA EN EL RECURSO DE PROTECCIÓN EN LA CONSTITUCIÓN DE 1980.	43
5. LA SANA CRÍTICA COMO LÍMITE DE RACIONALIDAD EN LA TOMA DE DECISIÓN JUDICIAL.	48

CAPÍTULO II

EVOLUCIÓN JURISPRUDENCIAL DE LA EXCELENTÍSIMA CORTE SUPREMA EN TORNO A LAS DEMANDAS DE FINANCIAMIENTO DE MEDICAMENTOS DE ALTO COSTO POR LA VÍA DEL RECURSO DE PROTECCIÓN

1. REACTIVACIÓN DE LA DISCUSIÓN. EL ARGUMENTO DE LA IGUALDAD.	57
2. INCORPORACIÓN AL RAZONAMIENTO DE LA AFECTACIÓN AL DERECHO A LA VIDA.	58
3. LA CONSTRUCCIÓN DE LA DISIDENCIA ADMINISTRATIVISTA.	62
4. ¿UN CAMBIO DE PARADIGMA?	64
5. EL “DIRIGISMO PERICIAL” DEL MÁXIMO TRIBUNAL.	66
6. UN PASO MÁS ALLÁ: LA EXTENSIÓN O MODIFICACIÓN DE POLÍTICAS PÚBLICAS SANITARIAS.	69

CAPÍTULO III
ANÁLISIS DE JURISPRUDENCIA DE LA EXCELENTÍSIMA
CORTE SUPREMA A LA LUZ DE LA TEORÍA RACIONAL DE
LA PRUEBA

1. EL DIAGNÓSTICO.	73
2. LOS PROBLEMAS EN LA DEFINICIÓN DEL SUPUESTO NOR- MATIVO.	75
2.1. La justiciabilidad indirecta.	75
2.2. Crítica a la técnica de la justiciabilidad indirecta en los fallos en estu- dio.	77
2.3. Las lagunas axiológicas.	81
3. A LOS HECHOS. CONFIGURACIÓN DE LOS HECHOS QUE DEBEN ACREDITARSE. LOS PROBLEMAS PROBATORIOS.	83
3.1. Acreditación de las premisas fácticas.	84
3.2. El problema de la acreditación del riesgo vital inminente. El informe del médico tratante.	85
3.3. El problema de los sesgos de confirmación de los jueces.	90
3.4. El problema de la eficacia y efectividad.	92
3.5. El problema de la seguridad de los medicamentos.	102
4. EL PROBLEMA DE LA VALORACIÓN PROBATORIA.	105
CONCLUSIONES Y ALGUNOS DESAFÍOS PENDIENTES.	111
BIBLIOGRAFÍA.	117

ANEXO

FICHA FALLO N°1.	127
FICHA FALLO N°2.	129
FICHA FALLO N°3.	131
FICHA FALLO N°4.	133
FICHA FALLO N°5.	137
FICHA FALLO N°6.	139
FICHA FALLO N°7.	143
FICHA FALLO N°8.	147
FICHA FALLO N°9.	151
FICHA FALLO N°10.	155
FICHA FALLO N°11.	161
FICHA FALLO N°12.	163
FICHA FALLO N°13.	165
FICHA FALLO N°14.	167
FICHA FALLO N°15.	169

FICHA FALLO N°16.	173
FICHA FALLO N°17.	177
FICHA FALLO N°18.	181
FICHA FALLO N°19.	185
FICHA FALLO N°20.	187
FICHA FALLO N°21.	191
FICHA FALLO N°22.	195
FICHA FALLO N°23.	197