

LORENZO DANIEL BARONE  
(DIRECTOR)

---

# AMPARO CONSTITUCIONAL Y DERECHO A LA SALUD

Lorenzo Daniel Barone - Victoria Cisneros  
Agustín Elitropio - Nicolás Gallo Bacile  
Agustín García Faure - Germán Peláez Moll  
Octavio W. Sánchez - Victoria Josefina Sánchez  
Patricia Sánchez Zelis

Córdoba  
2024

## ÍNDICE

---

Palabras preliminares.....7

### CAPÍTULO 1

#### **EL AMPARO: LA VÍA MÁS IDÓNEA PARA LA DEFENSA DE LOS DERECHOS A LA VIDA Y A LA SALUD**

*Lorenzo Daniel Barone*

I. El emplazamiento constitucional de la acción de amparo.....	9
II. La Corte Suprema de Justicia de la Nación no declaró la inconstitucionalidad del art. 2 de la Ley de Amparo .....	11
III. La Fórmula constitucional de la idoneidad del art. 43 y su impacto en la causal de inadmisibilidad del art. 2 inc. a de la Ley 16.986 .....	13
IV. Test de Idoneidad.....	14
1. El desplazamiento de la vía del amparo no es postulable en abstracto.....	16
2. El legitimado pasivo tiene la carga de alegar y acreditar la inidoneidad del amparo.....	20
3. La otra vía que desplace al amparo debe tener mejor aptitud procesal .....	22
4. La decisión del desplazamiento del amparo debe ser fundada debiendo indicar expresamente la otra vía más idónea .....	24
5. Interpretación a favor de la admisibilidad de la vía del amparo ...	26
6. La vía del amparo resulta particularmente pertinente para la protección de los derechos a la vida y la salud .....	28
VII. Bibliografía .....	36

## CAPÍTULO 2

**PRINCIPIOS PROCESALES DEL AMPARO EN SALUD***Nicolás Gallo Bacile*

I. Principios procesales en general .....	37
II. Derecho a la salud.....	39
III. La acción de amparo como mecanismo de protección del derecho a la salud .....	41
IV. Principios procesales específicos.....	43
1. Principio de Celeridad .....	43
2. Principio de Efectividad .....	49
3. Principio de Dirección Judicial del Proceso .....	55
4. Principio de Valoración No Patrimonial .....	62
5. Principio de Gratuidad .....	70
6. Principio de Impulso Procesal Oficioso .....	80
7. Principio <i>Favor Processum</i> .....	88
V. Conclusiones Generales.....	92
VI. Conclusiones Finales .....	95
VII. Bibliografía .....	96

## CAPÍTULO 3

**LA COMPETENCIA EN LA ACCIÓN DE AMPARO DE SALUD***Victoria Cisneros*

I. Introducción.....	101
II. Determinación de competencia.....	102
1. Mapa de competencia en Córdoba: Agentes de salud .....	104
2. La cuestión de competencia judicial federal.....	106
3. Obras Sociales Provinciales: ¿Justicia Federal o Justicia Provincial?.....	107
4. Estado como garante de salud .....	111
III. A.P.R.O.S.S. En la justicia federal .....	119
1. Principio general .....	119
2. Flexibilización en el criterio de incompetencia Federal.....	120
IV. Conclusiones.....	141
V. Bibliografía .....	144
Doctrina .....	144

Legislación.....	144
Jurisprudencia .....	146

## CAPÍTULO 4

**LEGITIMADOS PASIVOS EN EL AMPARO DE SALUD***Victoria Josefina Sánchez*

I. Introducción.....	147
II. Sistema de salud en Argentina.....	149
III. Obras sociales .....	157
IV. Empresas de medicina prepaga.....	162
1. Períodos de carencia .....	168
2. Aplicación del Programa Médico Obligatorio a las empre- sas de medicina prepaga.....	169
V. La responsabilidad principal del estado.....	172
VI. La responsabilidad subsidiaria del estado .....	176
1. La responsabilidad subsidiaria del Estado alcanza los supuestos en que se distribuye la carga del cumplimiento del derecho de salud.....	180
2. La responsabilidad subsidiaria de las provincias.....	182
VII. Otros legitimados pasivos y sus regímenes legales.....	185
1. Obras sociales creadas por ley especial .....	186
2. Obras sociales provinciales .....	189
3. Obras Sociales para jubilados.....	190
4. Programas de prestaciones de salud. Analizado el caso del Programa Federal de Salud (PROFE) -actualmente denominado “Programa Federal Incluir Salud” .....	199
VIII. Superintendencia de servicio de salud de la nación.....	205
IX. Registro nacional de amparos de salud .....	210
X. Conclusión .....	212
XI. Bibliografía.....	213

## CAPÍTULO 5

**ETAPA DE PRUEBA EN LOS AMPAROS DE SALUD***Patricia Sánchez Zeli*

I. Introducción.....	215
II. Desarrollo .....	216

1. Producción probatoria .....	217
2. Valoración de la prueba .....	218
3. El <i>Favor Probationem</i> .....	220
4. Evidencia probatoria en materia de salud.....	220
III. Pruebas pertinentes .....	221
1. Prueba documental .....	221
2. Prueba pericial .....	223
3. Audiencia de prueba.....	224
IV. Análisis jurisprudencial de los casos relativos a la prueba en los amparos de salud.....	225
1. Casos .....	226
V. Conclusión.....	230
VI. Bibliografía.....	231

## CAPÍTULO 6

### RESGUARDO CAUTELAR Y TUTELA JUDICIAL EFECTIVA

*Agustín Elitropio*

I. Introducción .....	233
II. Su naturaleza jurídica.....	234
III. El proceso justo y el contradictorio .....	239
IV. Su objeto y el problema de la identidad .....	241
V. Sus caracteres .....	244
1. Intrumentalidad .....	244
2. Provisionalidad .....	244
3. Variabilidad .....	245
4. Proporcionalidad.....	245
5. Cosa juzgada .....	245
VI. Sus presupuestos .....	246
1. Verosimilitud en el Derecho ( <i>fumus boni iuris</i> ).....	246
2. Peligro en la demora ( <i>periculum in mora</i> ).....	249
3. Contracautela.....	254
VII. Bibliografía .....	256

## CAPÍTULO 7

**LAS VÍAS RECURSIVAS EN EL PROCESO CONSTITUCIONAL DE AMPARO***Agustín García Faure*

I. Los recursos: Noción.....	259
II. Clases de recursos habilitados para el proceso de amparo .....	260
1. Recurso de reposición.....	260
2. Recurso de apelación .....	262
3. Recurso de queja por apelación denegada .....	264
4. Recurso extraordinario Federal .....	265
5. Recurso de queja por recurso extraordinario federal denegado...	268
6. Recurso extraordinario por salto de instancia .....	269
III. Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación en amparo de salud .....	271
1. Recurso extraordinario federal .....	271
2. Recurso de queja por recurso extraordinario denegado .....	272
IV. Jurisprudencia seleccionada en la justicia federal de Córdoba .....	275
1. Recurso de apelación .....	275
V. Jurisprudencia federal de Corrientes y Entre Ríos.....	279
VI. Anexo normativo pertinente y regulatorio de los recursos para los procesos de amparo.....	280
VII. Bibliografía .....	292

## CAPÍTULO 8

**COMPATIBILIDAD Y VENTAJAS DE LA CONCILIACIÓN EN LOS AMPAROS DE SALUD***Germán Peláez Moll*

I. Introducción.....	293
II. Ventajas prácticas de la conciliación que justifican su convocatoria en los amparos de salud .....	295
1. La conciliación .....	298
2. Justificación utilitarista de la conciliación .....	299
III. Compatibilidad de la conciliación con el derecho a la salud y con los principios que rigen los amparos de salud.....	300
1. Compatibilidad intrínseca de la conciliación con el orden público propio del derecho a la salud.....	300

2. Compatibilidad intrínseca de la conciliación con los principios que rigen los procesos constitucionales.....	302
3. Carácter expedito del amparo.....	303
4. Carácter rápido del amparo: El principio de economía procesal.....	304
5. Carácter sencillo del amparo.....	307
6. Carácter eficaz o efectivo.....	307
7. Cumplimiento de la decisión.....	308
8. Otros principios procesales constitucionales.....	309
9. Conclusión sobre la justificación intrínseca de la conciliación en los amparos de salud.....	312
IV. Justificación normativa de la convocatoria a audiencias de conciliación en los amparos de salud.....	312
1. El procedimiento de amparo y la conciliación en el fuero federal.....	312
2. El procedimiento de amparo y la conciliación en el fuero local de la provincia. de Córdoba.....	314
3. Conclusión en torno a la justificación normativa de la conciliación en los amparos de salud.....	315
V. Justificación doctrinaria y jurisprudencial respecto de la compatibilidad de la conciliación en los amparos de salud.....	315
1. La doctrina.....	315
2. La jurisprudencia relevada.....	318
3. Postura de los operadores jurídicos en relación a la convocatoria de audiencias de conciliación en el marco de los amparos de salud.....	319
VI. Conclusión final y propuestas.....	321
VII. Bibliografía.....	324

## CAPÍTULO 9

### **ABORDAJE INTEGRAL E INCORPORACIÓN DE LA VIOLENCIA DE GÉNERO EN EL PMO**

*Octavio W. Sánchez*

I. Introducción.....	327
II. Violencia de género y la OMS.....	329
III. ¿Qué es el PMO?.....	329
IV. ¿Qué se entiende por violencia de género?.....	332
V. Antecedente de la Ley.....	335

---

VI. La Ley.....	337
VII. Sujetos obligados a dar cobertura integral .....	337
VIII. Naturaleza de la Ley.....	338
IX. El abordaje en la constitución nacional en consonancia con los tratados de derechos humanos .....	339
X. Reflexiones finales.....	343
XI. Bibliografía.....	346