

Recherches juridiques lausannoises

Faculté de droit de l'Université de Lausanne

Editées par Hansjörg Peter, professeur à la Faculté de droit

Coralie Devaud

L'information en droit médical

Etude de droit suisse

Schulthess § 2009

Table des matières

SOMMAIRE	VII
LISTE DES ABREVIATIONS	XI
INTRODUCTION.....	1
PARTIE I FONDEMENTS JURIDIQUES.....	3
CHAPITRE 1 INTRODUCTION	3
CHAPITRE 2 DROITS DE LA PERSONNALITE	5
Section 1 Généralités	5
Section 2 Liberté personnelle.....	6
§ 1 Généralités.....	6
§ 2 Notions	6
§ 3 Titularité de la liberté personnelle	7
§ 4 Commencement et fin de la liberté personnelle.....	8
§ 5 Nature, portée et caractéristique de la liberté personnelle.....	9
Section 3 Droit privé.....	9
§ 1 Généralités.....	9
§ 2 Notions	10
§ 3 Titularité des droits de la personnalité.....	12
§ 4 Commencement et fin de la personnalité	12
I. Commencement de la personnalité.....	12
A. L'acquisition de la personnalité.....	12
B. L'enfant conçu	13
II. Fin de la personnalité.....	15
§ 5 Nature et caractéristiques des droits de la personnalité.....	18
I. Droits absolus	18
II. Droits extrapatrimoniaux	19
III. Droits inaliénables	20
IV. Droits strictement personnels.....	22
§ 6 Protection des droits de la personnalité.....	23
Section 4 Synthèse : le devoir d'information et les droits de la <i>personnalité</i>	28
§ 1 Généralités.....	28
§ 2 Nature du bien protégé	29
I. Généralités	29
II. Position de la doctrine.....	29
III. Analyse de la jurisprudence	31
§ 3 Classification des droits de la personnalité en matière d'information médicale.....	34
§ 4 Commencement et fin de la personnalité en matière d'information médicale.....	35
I. Commencement de la personnalité.....	35
II. Fin de la personnalité.....	36

§ 5	Nature et caractéristiques du devoir d'information en relation avec les droits de la personnalité.....	38
I.	Droits absolus	38
II.	Droits extrapatrimoniaux.....	40
III.	Droits inaliénables	41
§ 6	Protection de la personnalité dans le domaine médical.....	42
I.	Le devoir d'information respectivement le consentement éclairé au regard des articles 27 et 28 CC.....	42
II.	Le cas particulier de la renonciation à l'information.....	45
III.	Le cas particulier des directives anticipées.....	47
§ 7	Effets pratiques	53
CHAPITRE 3	LE DEVOIR D'INFORMATION DU MEDECIN DANS LES AUTRES DOMAINES DU DROIT.....	59
Section 1	<i>Droit pénal</i>	59
§ 1	Généralités.....	59
§ 2	Notions générales.....	59
§ 3	Le traitement médical constitue-t-il une atteinte à l'intégrité corporelle ?.....	62
I.	L'opinion du Tribunal fédéral suivie par une partie de la doctrine.....	63
II.	La doctrine majoritaire	64
§ 4	L'insertion dans le code pénal d'une norme définissant le consentement.....	65
Section 2	<i>Droit des contrats</i>	66
§ 1	Généralités.....	66
§ 2	Contrat de soins.....	66
I.	Généralités	66
II.	Parties, formation, objet et fin du contrat	69
A.	Parties	69
B.	Formation	70
C.	Objet.....	71
D.	Vices du consentement.....	73
E.	Fin et effets	77
§ 3	Gestion d'affaires sans mandat	78
§ 4	Contrat d'hospitalisation	79
Section 3	<i>Droit public</i>	81
§ 1	Généralités.....	81
§ 2	Droit fédéral et droit cantonal	82
§ 3	Droit public cantonal	83
§ 4	Relation juridique hôpital public-patient-médecin	83
§ 5	Le devoir d'information en droit public cantonal.....	85
Section 4	<i>Droit international</i>	86
§ 1	Généralités.....	86
§ 2	Convention de sauvegarde des droits de l'homme et des libertés fondamentales	87
§ 3	Convention sur les droits de l'homme et la biomédecine	88
I.	Généralités	88
II.	Droit à l'information	89
III.	Applicabilité et effets de la Convention.....	91
A.	Devant la Cour européenne des droits de l'Homme.....	91

B.	En droit suisse	92
§ 4	Pacte international relatif aux droits civils et politiques	93
§ 5	Convention relative aux droits de l'enfant	94
§ 6	Déclaration d'Amsterdam sur la promotion des droits des patients en Europe.....	95
§ 7	Déclaration universelle sur la bioéthique et les droits de l'homme.....	96
§ 8	Déclaration de Lisbonne sur les droits du patient.....	97
Section 5	<i>Excursus : normes déontologiques en Suisse.....</i>	98
§ 1	Généralités.....	98
§ 2	Directives de l'ASSM.....	98
§ 3	Code de déontologie de la FMH.....	101
PARTIE II	LE DEVOIR D'INFORMATION	103
CHAPITRE 1	INTRODUCTION	103
CHAPITRE 2	LES PARTIES A L'INFORMATION	105
Section 1	<i>Généralités</i>	<i>105</i>
Section 2	<i>Médecin</i>	<i>105</i>
§ 1	En sa qualité de partie à l'information.....	105
§ 2	Excursus : Problématique relative à la relation tripartite	109
Section 3	<i>Patient</i>	<i>113</i>
§ 1	Patient capable de discernement	113
I.	Capacité de discernement dans le domaine médical	113
II.	Catégories particulières de patients capables de discernement.....	116
§ 2	Patient incapable de discernement.....	120
I.	Nature et origine de l'incapacité de discernement	120
II.	Patient mineur incapable de discernement	122
III.	Patient majeur incapable de discernement	124
IV.	Cas particulier : le foetus	126
Section 4	<i>Proches.....</i>	<i>128</i>
Section 5	<i>Représentant thérapeutique.....</i>	<i>130</i>
Section 6	<i>Révision du droit de la tutelle.....</i>	<i>131</i>
§ 1	Généralités.....	131
§ 2	Représentation dans le domaine médical	132
§ 3	Les soins médicaux en cas de troubles psychiques	134
§ 4	Et le droit sanitaire cantonal ?	137
CHAPITRE 3	ETENDUE ET CONTENU DU DEVOIR D'INFORMATION	141
Section 1	<i>Généralités</i>	<i>141</i>
Section 2	<i>Etendue du devoir d'information.....</i>	<i>141</i>
Section 3	<i>Contenu du devoir d'information</i>	<i>145</i>
§ 1	Diagnostic, pronostic et traitement.....	146
§ 2	Risques	149
I.	Généralités	149
II.	Jurisprudence.....	151
III.	Doctrines.....	155
IV.	Analyse.....	158
§ 3	Alternatives au traitement	163
§ 4	Conduite thérapeutique adéquate.....	165
§ 5	Aspects économiques du traitement	168

CHAPITRE 4	MODALITES DE L'INFORMATION : FORME, DELAI DE REFLEXION, TEMPS NECESSAIRE ET LIEU	171
<i>Section 1</i>	<i>Forme</i>	171
<i>Section 2</i>	<i>Délai de réflexion</i>	175
<i>Section 3</i>	<i>Temps nécessaire</i>	176
<i>Section 4</i>	<i>Lieu</i>	177
CHAPITRE 5	FARDEAU DE LA PREUVE	179
CHAPITRE 6	LIMITATIONS ET CAS PARTICULIERS	183
<i>Section 1</i>	<i>Généralités</i>	183
<i>Section 2</i>	<i>Urgence</i>	183
<i>Section 3</i>	<i>Extension d'une opération</i>	186
<i>Section 4</i>	<i>Renonciation à l'information</i>	189
<i>Section 5</i>	<i>Privilège thérapeutique</i>	190
<i>Section 6</i>	<i>Actes courants</i>	194
<i>Section 7</i>	<i>Patient déjà informé ou censé l'être</i>	194
<i>Section 8</i>	<i>Consentement hypothétique</i>	196
CHAPITRE 7	CONSENTEMENT LIBRE ET ECLAIRE	199
CHAPITRE 8	DROIT DE CONSULTER LE DOSSIER	201
<i>Section 1</i>	<i>Généralités</i>	201
<i>Section 2</i>	<i>Titulaire du droit d'accès et maître du fichier</i>	204
<i>Section 3</i>	<i>Contenu et traitement des données relatives à la santé</i>	205
<i>Section 4</i>	<i>Droit d'accès : principe et exceptions</i>	207
§ 1	Principe	207
§ 2	Exceptions	208
<i>Section 5</i>	<i>Communications à des tiers de données relatives à la santé</i>	210
CHAPITRE 9	SYNTHESE	213
PARTIE III	LE DEVOIR D'INFORMATION DANS DIVERSES LOIS FEDERALES MEDICALES	217
CHAPITRE 1	INTRODUCTION	217
CHAPITRE 2	COMPETENCE DE LA CONFEDERATION EN MEDECINE HUMAINE	219
CHAPITRE 3	LOI SUR LA PROCREATION MEDICALEMENT ASSISTEE	221
<i>Section 1</i>	<i>Généralités</i>	221
<i>Section 2</i>	<i>Compétence et champ d'application</i>	221
<i>Section 3</i>	<i>Information</i>	223
<i>Section 4</i>	<i>Consentement</i>	227
CHAPITRE 4	LOI RELATIVE A LA RECHERCHE SUR LES CELLULES SOUCHES	231
<i>Section 1</i>	<i>Généralités</i>	231
<i>Section 2</i>	<i>Compétence et champ d'application</i>	232
<i>Section 3</i>	<i>Information</i>	234
<i>Section 4</i>	<i>Consentement</i>	237
CHAPITRE 5	LOI SUR L'ANALYSE GENETIQUE HUMAINE	239

<i>Section 1</i>	<i>Généralités</i>	239
<i>Section 2</i>	<i>Compétence et champ d'application</i>	240
<i>Section 3</i>	<i>Information et conseil génétique</i>	242
§ 1	Information et conseil génétique en général	242
§ 2	Information et conseil génétique en matière d'analyses génétiques prénatales	244
§ 3	Droit de ne pas savoir	248
<i>Section 4</i>	<i>Consentement</i>	249
§ 1	Consentement en général	249
§ 2	Consentement en cas d'analyses génétiques prénatales	251
§ 3	Communication des données génétiques à des tiers	252
§ 4	Réutilisation du matériel biologique	253
CHAPITRE 6	LOI SUR LA TRANSPLANTATION	255
<i>Section 1</i>	<i>Généralités</i>	255
<i>Section 2</i>	<i>Compétence et champ d'application</i>	257
<i>Section 3</i>	<i>Prélèvement d'organes, de tissus ou de cellules sur une personne décédée</i>	261
§ 1	Information	261
§ 2	Consentement	264
I.	Introduction	264
II.	Modèle de l'opposition	265
III.	Modèle de consentement	267
IV.	Option choisie par le législateur	268
<i>Section 4</i>	<i>Prélèvement d'organes, de tissus ou de cellules sur une personne vivante</i>	273
§ 1	Introduction	273
§ 2	Information	273
§ 3	Consentement	277
§ 4	Prélèvements à d'autres fins que la transplantation	281
<i>Section 5</i>	<i>Droits du receveur</i>	281
<i>Section 6</i>	<i>Transplantation de tissus ou de cellules provenant d'embryons ou de fœtus d'origine humaine</i>	282
§ 1	Introduction	282
§ 2	Information	282
§ 3	Consentement	283
<i>Section 7</i>	<i>Xénotransplantation</i>	284
§ 1	Introduction	284
§ 2	Information	285
§ 3	Consentement	286
CHAPITRE 7	LOI SUR LA STERILISATION	289
<i>Section 1</i>	<i>Généralités</i>	289
<i>Section 2</i>	<i>Compétence et champ d'application</i>	290
<i>Section 3</i>	<i>Information</i>	291
<i>Section 4</i>	<i>Consentement</i>	292
CHAPITRE 8	LOI SUR LES PRODUITS THERAPEUTIQUES	297
<i>Section 1</i>	<i>Généralités</i>	297
<i>Section 2</i>	<i>Compétence et champ d'application</i>	298

Section 3	<i>Information</i>	300
Section 4	<i>Consentement</i>	304
CHAPITRE 9	PROJET DE LOI SUR LA RECHERCHE SUR L'ETRE HUMAIN	309
Section 1	<i>Généralités</i>	309
Section 2	<i>Situation juridique actuelle en matière de recherche sur l'être humain</i>	311
Section 3	<i>Article constitutionnel et avant-projet de loi fédérale relative à la recherche sur l'être humain</i>	314
§ 1	Compétence et champ d'application.....	314
§ 2	Information.....	316
§ 3	Consentement.....	320
CHAPITRE 10	SYNTHESE	327
CONCLUSION GENERALE		331
BIBLIOGRAPHIE.....		335
INDEX ALPHABETIQUE		363
TABLE DES MATIERES.....		369