



abs santa eugènia de berga

Santa Eugènia de Berga, 15 de maig de 2012

Autor: Concepció Font

Data elaboració: Maig 2012

Informació clínica d'un menor a pares separats (Assessoria jurídica ICS, Sra. Coral Tello Guerrero, lletrada de l'ICS, 4 d'abril de 2012)

La Llei 41/2002 de 14 de novembre, reguladora de l'autonomia del pacient i de drets i obligacions en matèria d'informació i documentació clínica, preveu que **el pacient serà informat**, fins i tot en cas d'incapacitat, de manera adequada a les seves possibilitats de comprensió, complint amb **el deure d'informar també al seu representant legal**. Per tant, es considera als **pares o tutors dels menors** com a destinataris de la informació assistencial d'aquests.

La **potestat del pare i la mare** (o pàtria potestat) s'adquireix pel simple fet de ser els **progenitors d'un menor**, i n'hi ha prou per ser-ne al seu **representant legal**. S'ha de diferenciar de la custòdia dels fills. De forma excepcional, el pare i la mare poden ésser privats de la titularitat de la potestat només per sentència ferma.

En situacions de separació o divorci, és la resolució judicial que estableix el règim de la pàtria potestat i la guarda i custòdia dels fills, sent normalment compartida la primera, i assignada la segona per a un dels progenitors.

Per la representació legal d'un menor no és té en compte la custòdia sinó la pàtria potestat i aquesta és manté encara que la custòdia s'assigni a un dels progenitors.

La presentació del document judicial que faci menció a la pàtria potestat i assignació de guarda i custòdia haurà de ser suficient per accedir a la informació assistencial dels menors.



En relació a la consulta plantejada per la senyora Montserrat Samaranch Gallart en relació a donar una informació sobre la salut d'un menor a un pare separat, aquesta Assessoria Jurídica emet el següent

INFORME

PRIMER. – La Llei 9/1998, de 15 de juliol, del Codi de família, estableix que la filiació establerta jurídicament determina la potestat del pare i de la mare sobre els fills menors no emancipats, que serà exercida conjuntament, o per un d'ells amb el consentiment de l'altre. D'acord amb l'article 155, el pare i la mare titulars de la potestat sobre els fills menors no emancipats són els representants legals d'aquests.

El pare i la mare poden ésser privats de la titularitat de la potestat només per sentència ferma, fonamentada en l'incompliment greu o reiterat de llurs deures, o per sentència dictada en causa penal o matrimonial. La privació no afecta l'obligació de fer tot el que calgui per a assistir els fills menors ni la de prestar-los aliments en el sentit més ampli.

D'altra banda, l'article 90 a) del Codi Civil estableix que en casos de separació i divorci, el conveni regulador, s'haurà de referir a la determinació de la persona a la cura de la qual hagin de quedar els fills subjectes a la pàtria potestat d'ambdós, l'exercici d'aquesta i el règim de visites, comunicació i estada dels fills amb el progenitor que no visqui amb ells.

És precís apuntar que en situacions de separació o divorci, el normal és que la pàtria potestat sigui compartida pel pare i la mare, encara que sigui un d'ells el que mantingui la guarda i custòdia del menor o menors, ostentant ambdós la representació legal dels seus fills.

SEGON. – La Llei 41/2002, de 14 de novembre, reguladora de l'autonomia del pacient i de drets i obligacions en matèria d'informació i documentació clínica, preveu que el pacient serà informat, fins i tot en cas d'incapacitat, de manera adequada a les seves possibilitats de comprensió, complint amb el deure d'informar també el seu representant legal. Per tant, es considera els pares o tutors dels menors com a destinataris de la informació assistencial d'aquests.

Així doncs, l'exercici de la pàtria potestat és determinant per ostentar l'exercici de la representació legal dels menors i per tant, per accedir a totes les dades relatives a la seva salut.



TERCER. - En cas de separació dels pares és la resolució judicial la que estableix el règim de la pàtria potestat i la guàrdia i custòdia dels fills, sent normalment compartida la primera, i assignada la segona a un dels progenitors. La presentació del document judicial que faci menció a la pàtria potestat i assignació de guarda i custòdia haurà de ser suficient per accedir a la informació assistencial dels menors.

Únicament es podria denegar al pare l'accés a la història clínica del seu fill en cas que hagi estat judicialment privat de la pàtria potestat, la qual cosa ha de ser acreditada mitjançant sentència judicial. Tenint en compte que aquesta denegació suposa una limitació important dels drets del pare del menor, és important que aquesta privació de la pàtria potestat sigui degudament acreditada.

Per tant, considerem que en els casos en què el pare aporta un principi de prova, aquesta pot ésser considerada suficient per accedir a la història clínica del menor, i en cas que la mare s'oposés o mostrés la seva disconformitat, és aquesta la que hauria de trencar la presumpció anterior, i acreditar degudament, mitjançant resolució judicial o certificació del Registre Civil, que el pare no ostenta la pàtria potestat.

S'ha de diferenciar la custòdia dels fills de la pàtria potestat, que es té per simple fet de ser els progenitors d'un menor. Entenem de la consulta que la custòdia la té la mare però què el fill viu amb el pare i que aquest està tramitant la petició de custòdia. Per a la representació legal d'un menor no es té en compte la custòdia sinó la pàtria potestat i aquesta es manté encara que la custòdia s'assigni a un dels progenitors excepte que es privi per sentència judicial.

No existeixen papers legals de la pàtria potestat sinó que es té per se. No obstant això algunes vegades en determinats casos una sentència judicial priva a un dels progenitors de tenir-la però es tracta d'excepcionalitats. En aquest cas, doncs, excepte prova en contra que hauria d'aportar la mare, considerem que el pare ostenta la pàtria potestat del seu fill i no hi hauria cap problema per facilitar-li la informació sobre la salut del seu fill.

Barcelona, 4 d'abril de 2012

M^a Coral Tello Guerrero
Lletrada de NCS