

Sabrina Burgat

La télémédecine et le droit suisse

*Analyse au regard du droit contractuel, de la Loi fédérale sur la protection des données, de la responsabilité civile et des assurances sociales*



Sabrina Burgat

Docteur en droit

Avocate

# La télémédecine et le droit suisse

Analyse au regard du droit contractuel,  
de la Loi fédérale sur la protection des  
données, de la responsabilité civile et des  
assurances sociales



COLLECTION NEUCHÂTELOISE

Helbing Lichtenhahn

Thèse de doctorat  
de la Faculté de droit de l'Université de Neuchâtel  
soutenue le 7 juin 2011



FACULTÉ DE DROIT

Information bibliographique de la Deutsche Nationalbibliothek

La Deutsche Nationalbibliothek a répertorié cette publication dans la Deutsche Nationalbibliografie; les données bibliographiques détaillées peuvent être consultées sur Internet à l'adresse <http://dnb.d-nb.de>.

Tous droits réservés pour tous pays. L'œuvre et ses parties sont protégées par la loi. Toute utilisation en dehors des limites de la loi est strictement interdite.

ISBN 978-3-7190-3201-2

© 2012 Helbing Lichtenhahn, Bâle, Faculté de droit de l'Université de Neuchâtel

[www.helbing.ch](http://www.helbing.ch)

[www.unine.ch](http://www.unine.ch)

*A mes hommes*



## AVANT-PROPOS

Un projet de rédaction de thèse se présente souvent comme une montagne dont le sommet n'est pas visible et qui devra être franchi en solitaire. Mais il ne faut pas se tromper, l'apparence de solitude est comblé par le soutien incontournable à distance de nombreuses personnes que je tiens à remercier.

Ma gratitude va en tout premier lieu à « mon chef », Olivier Guillod, qui a certainement apprécié son surnom durant mes cinq années d'assistantat. Olivier Guillod aura été un directeur de thèse parfait à mes yeux, toujours disponible pour répondre à mes questions, prodiguer quelques mots d'encouragement en voyant ma détresse lorsqu'il passait devant mon bureau durant les mauvais jours, ou encore me convaincre que j'arriverais un jour au bout de mon projet. Cher Olivier, je te remercie sincèrement de m'avoir permis de travailler dans un environnement intellectuel aussi riche, stimulant et intègre et d'avoir cru en moi.

Mes remerciements vont également à Christoph Mueller et Philippe Meier qui ont accepté d'être membres du jury de thèse et qui ont formulé des remarques constructives et pertinentes en vue de la publication de ma thèse, malgré les brefs délais qui leur ont été imposés.

Merci à toute l'équipe de l'institut de droit de la santé, en particulier Cédric Baume, pour son soutien inconditionnel. Merci également à Agnès Hertig-Pea qui a su se montrer très patiente en partageant mon bureau durant ma dernière année d'assistantat, à Nathalie Brunner pour sa disponibilité et les discussions enrichissantes et à Jean Perrenoud pour ses nombreuses relectures, ses précieux conseils, ainsi que son efficacité pour trouver les ouvrages de doctrine les plus insolites. A ce titre également, merci à Sadri Saieb qui a toujours répondu présent aux sollicitations de Jean Perrenoud pour me faire parvenir les articles nécessaires à la rédaction de ma thèse.

Mes remerciements vont à mes collègues de la faculté de droit de l'Université de Neuchâtel, en particulier à Camille Dubois, Manon Simeoni et Mari Viro-Moser qui se sont toujours montrées disponibles et ont toujours eu les mots d'encouragement qu'il fallait, au bon moment. Ils vont également à François Bohnet et Pierre Wessner qui ont accepté de me rencontrer pour des

discussions enrichissantes en droit des obligations qui m'ont permis de franchir certaines étapes cruciales de ma thèse.

Sur le plan scientifique, je remercie également le Dr. Jan von Overbeck, de chez Medgate, avec qui j'ai eu l'occasion de discuter de ma thèse à plusieurs reprises et qui m'a apporté de précieux conseils en lien avec la pratique.

Un grand merci également à Maya Hertig, qui a accepté d'être ma mentore dans le cadre du programme de mentoring mis sur pied par le réseau romand de mentoring pour femmes et qui m'a soutenue dans les derniers mois de ma thèse.

Je remercie Mélanie Mader qui a partagé mon bureau au 106 pendant trois ans, pour son amitié, ses précieux conseils et... sa patience ! Chère Mélanie, ta rigueur et ta discipline ont été un exemple pour moi. Je te remercie d'avoir toujours pris le temps de m'écouter et de répondre à mes questions impatientes.

Sara et Régine, merci pour votre compréhension durant ces 5 années... Ça n'a pas été toujours facile de concilier mes horaires imprécis de thésarde, mais vous avez toujours fait preuve de compréhension et de patience. Vos encouragements et votre confiance quant à la fin de mon projet ont été très précieux pour moi.

Si une personne a contribué à l'élaboration de cette thèse en assumant tout aussi bien le rôle de collègue, de mentore et d'amie, c'est Fanny Matthey. Je te dois beaucoup depuis mes débuts comme assistante... Tu auras été un modèle tout au long de ces années d'assistanat et une raison de me réjouir de venir travailler chaque matin.

Enfin, *last but no least*, merci de tout mon cœur à Marcel qui m'a toujours soutenue dans mon entreprise et a cru en moi jusqu'au bout. Tout spécialement durant les derniers mois difficiles de ma thèse, il m'a fourni un soutien exceptionnel, aussi bien « technique » (je n'oublie pas le nombre de repas apportés au bureau ou confectionnés avec amour à la maison) qu'intellectuel (ta patience n'a pas eu d'égale durant les innombrables discussions que je t'ai imposées à toute heure du jour et de la nuit). Merci, merci, merci du fond du cœur...



Etat des recherches:

La doctrine, la jurisprudence et les documents officiels ont été pris en compte jusqu'au 30 juin 2011.

## SOMMAIRE

<b>Avant-Propos .....</b>	<b>VII</b>
<b>Sommaire .....</b>	<b>X</b>
<b>Table des matières .....</b>	<b>XI</b>
<b>Table des abréviations.....</b>	<b>XXXIII</b>
<b>Chapitre 1 De la médecine à la télémédecine.....</b>	<b>1</b>
<b>Chapitre 2 Analyse des rapports juridiques .....</b>	<b>51</b>
<b>Chapitre 3 Télémédecine et secret médical.....</b>	<b>189</b>
<b>Chapitre 4 Télémédecine et responsabilité .....</b>	<b>287</b>
<b>Chapitre 5 Télémédecine et assurances sociales .....</b>	<b>409</b>
<b>Chapitre 6 Résumé et Conclusion.....</b>	<b>453</b>
<b>Bibliographie .....</b>	<b>465</b>

---

## **TABLE DES MATIERES**



---

<b>Avant-Propos .....</b>	<b>VII</b>
<b>Sommaire .....</b>	<b>X</b>
<b>Table des matières .....</b>	<b>XI</b>
<b>Table des abréviations.....</b>	<b>XXXIII</b>
<b>Chapitre 1 De la médecine à la télémédecine.....</b>	<b>1</b>
<b>Section 1: Introduction.....</b>	<b>3</b>
<b>Section 2: Présentation du cadre général .....</b>	<b>5</b>
<b>1. Terminologie .....</b>	<b>5</b>
1.1 Télémédecine.....	5
1.2 Ehealth.....	7
1.3 Cybersanté .....	9
1.4 Télésanté.....	9
1.5 Télématique de la santé.....	10
1.6 Mise en réseau des soins.....	11
1.7 Téléformation des médecins .....	12
<b>2. Synthèse .....</b>	<b>13</b>
<b>Section 3: Applications de la télémédecine.....</b>	<b>14</b>
<b>1. Introduction.....</b>	<b>14</b>
<b>2. Première proposition de classification .....</b>	<b>15</b>
2.1 Introduction .....	15
2.2 Télétraitement.....	15
2.3 Télédiagnostic.....	15

2.4	Synthèse .....	16
<b>3.</b>	<b>Seconde proposition de classification .....</b>	<b>17</b>
3.1	Téléconsultation.....	17
3.2	Téléexpertise.....	18
3.3	Téléassistance .....	19
3.4	Tableau de synthèse .....	20
<b>4.</b>	<b>Aperçu des applications de la télémédecine en Suisse, en comparaison internationale .....</b>	<b>21</b>
4.1	Remarques préliminaires .....	21
4.2	Téléconsultation.....	21
4.3	Téléexpertise.....	23
4.4	Téléassistance .....	25
4.5	Synthèse .....	26
<b>Section 4:</b>	<b>Pratique de la télémédecine.....</b>	<b>27</b>
<b>1.</b>	<b>Télémédecine et professions de la santé .....</b>	<b>27</b>
1.1	Introduction.....	27
1.2	Médecins.....	27
1.3	Personnel soignant .....	29
1.4	Autorisations de pratiquer.....	30
1.5	Synthèse .....	32
<b>2.</b>	<b>Enjeux éthiques .....</b>	<b>33</b>
2.1	Principes de l'éthique biomédicale .....	34
2.1.1	Principe d'autonomie.....	34
2.1.2	Principe de non-malfaisance .....	34
2.1.3	Principe de bienfaisance .....	35
2.1.4	Principe de justice.....	35
2.2	Ethique et télémédecine .....	35

2.2.1	Généralités .....	35
2.2.2	Application aux procédés de télémédecine .....	36
2.2.2.1	Autonomie du patient.....	36
2.2.2.2	Non-malfaisance .....	37
2.2.2.3	Bienfaisance.....	38
2.2.2.4	Justice .....	39
2.2.3	Synthèse.....	40
<b>3.</b>	<b>Télémédecine et déontologie .....</b>	<b>41</b>
3.1	Introduction .....	41
3.2	Sources.....	41
3.3	Code de la FMH.....	43
<b>Section 5:</b>	<b>Synthèse et délimitation du sujet.....</b>	<b>50</b>
<b>Chapitre 2</b>	<b>Analyse des rapports juridiques.....</b>	<b>51</b>
<b>Section 1:</b>	<b>Cadre général de la relation thérapeutique.....</b>	<b>53</b>
<b>1.</b>	<b>Introduction.....</b>	<b>53</b>
<b>2.</b>	<b>Acteurs concernés .....</b>	<b>54</b>
<b>3.</b>	<b>Cadre juridique.....</b>	<b>55</b>
3.1	Droit international.....	55
3.1.1	Pacte international relatif aux droits économiques, sociaux et culturels .....	56
3.1.2	Convention internationale relative au droit de l'enfant.....	56
3.1.3	CEDH .....	57
3.1.4	Convention européenne sur les Droits de l'Homme et la biomédecine.....	57
3.2	Droit national.....	58
3.2.1	Droit constitutionnel .....	58
3.2.2	Loi fédérale sur les professions médicales.....	58
3.2.3	Code pénal .....	60
3.2.4	Code civil.....	60

3.2.5	Code des obligations .....	62
3.2.5.1	Fondement contractuel .....	62
3.2.5.2	Autres fondements .....	64
3.3	Droit cantonal .....	65
<b>4.</b>	<b>Obligations du médecin .....</b>	<b>67</b>
4.1	Présentation générale .....	67
4.1.1	Respect des règles de l’art médical .....	68
4.1.2	Devoir d’information .....	69
4.2	Obligations du patient .....	72
<b>5.</b>	<b>Présentation de la systématique.....</b>	<b>72</b>
<b>Section 2:</b>	<b>Téléconsultation .....</b>	<b>74</b>
<b>1.</b>	<b>Introduction.....</b>	<b>74</b>
<b>2.</b>	<b>Licéité de la téléconsultation .....</b>	<b>76</b>
<b>3.</b>	<b>Nature de la relation .....</b>	<b>82</b>
<b>4.</b>	<b>Conclusion du contrat.....</b>	<b>83</b>
<b>5.</b>	<b>Influence des assurances sociales sur les relations contractuelles .....</b>	<b>87</b>
<b>6.</b>	<b>Obligations du médecin téléconsulté .....</b>	<b>91</b>
6.1	Introduction.....	91
6.2	Obligation de diligence .....	91
6.2.1	Respect des règles de l’art.....	91
6.2.2	Règles de l’art lors d’une téléconsultation .....	92
6.2.3	Identification du patient .....	98
6.2.4	Cas particulier de l’utilisation des outils informatiques.....	99
6.3	Obligation d’informer le patient .....	101
6.3.1	Introduction.....	101
6.3.2	Distinctions .....	101
6.3.3	Contenu de l’information .....	102



---

6.3.3.1	En général .....	102
6.3.3.2	Informations particulières liées à la téléconsultation .....	105
6.3.3.3	Forme de l'information .....	106
6.4	Synthèse .....	107
<b>7.</b>	<b>Obligations du patient .....</b>	<b>108</b>
<b>8.</b>	<b>Cas particulier de l'établissement soumis au droit privé .....</b>	<b>109</b>
8.1	Nature de la relation avec le patient .....	109
8.2	Obligations de l'établissement .....	110
8.3	Obligations du patient .....	111
<b>9.</b>	<b>Cas particulier de l'établissement soumis au droit public .....</b>	<b>112</b>
9.1	Nature de la relation avec le patient .....	112
9.2	Obligations de l'établissement .....	114
9.3	Obligations du patient .....	115
<b>10.</b>	<b>Synthèse .....</b>	<b>116</b>
<b>Section 3:</b>	<b>Téléexpertise .....</b>	<b>117</b>
<b>1.</b>	<b>Introduction .....</b>	<b>117</b>
<b>2.</b>	<b>Cadre légal d'une relation tripartite .....</b>	<b>119</b>
2.1	Représentation .....	119
2.2	Effet protecteur du contrat .....	122
2.3	Stipulation pour autrui .....	123
2.4	Substitution .....	124
2.5	Recours à un auxiliaire .....	129
2.6	Mandat conjoint .....	130
2.7	Transfert de mandat .....	131

<b>3.</b>	<b>Relation entre le médecin requérant et le patient .....</b>	<b>132</b>
3.1	Nature de la relation.....	132
3.2	Conclusion du contrat .....	133
3.3	Obligations du médecin requérant .....	134
3.3.1	Obligation de recourir à la téléexpertise .....	134
3.3.2	Exécution personnelle du mandat .....	136
3.3.3	Respect des règles de l'art.....	137
3.3.4	Recours à un substitut .....	138
3.3.5	Recours à un auxiliaire.....	139
3.3.6	Obligation d'informer le patient .....	139
3.4	Obligations du patient.....	142
3.5	Fin de la relation thérapeutique.....	142
3.6	Obligations en dehors d'une relation contractuelle.....	145
<b>4.</b>	<b>Relation entre le médecin requérant et le médecin requis .....</b>	<b>146</b>
4.1	Remarques préliminaires .....	146
4.2	Contrat de mandat .....	147
4.2.1	Notion .....	147
4.2.2	Obligations du médecin requérant .....	148
4.2.2.1	Règle générale.....	148
4.2.2.2	Paiement des honoraires .....	149
4.2.3	Obligations du médecin requis.....	150
4.2.3.1	Règle générale.....	150
4.2.3.2	Obligation de suivre les instructions.....	150
4.3	Contrat d'entreprise .....	151
4.3.1	Notion .....	151
4.3.2	Obligations du médecin requérant .....	152
4.3.3	Obligations du médecin requis.....	153
4.4	Contrat de travail .....	153
4.4.1	Obligations du médecin requérant .....	154
4.4.2	Obligations du médecin requis.....	154
<b>5.</b>	<b>Relation entre le médecin requis et le patient.....</b>	<b>155</b>

5.1	Nature de la relation.....	155
5.1.1	Remarques préliminaires .....	155
5.1.2	Le médecin requis agit en qualité de mandataire autonome .	157
5.1.2.1	Obligations du médecin requis.....	157
5.1.2.2	Obligations du patient.....	157
5.1.3	Le médecin requis agit en qualité de mandataire conjoint....	157
5.1.3.1	Obligations du médecin requis.....	158
5.1.3.2	Obligations du patient.....	158
5.1.4	En cas de substitution .....	158
5.1.4.1	Obligations du médecin requis.....	161
5.1.4.1.1	Règle générale .....	161
5.1.4.1.2	Obligation d'agir avec diligence.....	162
5.1.4.1.3	Obligation d'information.....	163
5.1.4.2	Obligations du patient.....	164
5.1.5	En dehors d'une relation contractuelle .....	164
5.2	Obligation du patient à l'égard du médecin requis .....	165
<b>6.</b>	<b>Cas particulier de l'établissement soumis au droit privé.....</b>	<b>165</b>
<b>7.</b>	<b>Cas particulier de l'établissement soumis au droit public .....</b>	<b>165</b>
<b>8.</b>	<b>Synthèse .....</b>	<b>166</b>
<b>Section 4:</b>	<b>Téléassistance .....</b>	<b>167</b>
<b>1.</b>	<b>Présentation générale .....</b>	<b>167</b>
<b>2.</b>	<b>Cadre légal d'une téléassistance .....</b>	<b>168</b>
2.1	Représentation .....	168
2.2	Recours à un auxiliaire .....	171
2.3	Substitution.....	172
2.4	Stipulation pour autrui .....	172
<b>3.</b>	<b>Relation entre le patient et le tiers.....</b>	<b>174</b>
3.1	Nature de la relation.....	174

3.1.1	Règle générale.....	174
3.1.2	Contrat de mandat.....	175
3.1.3	Contrat d’entreprise .....	177
3.1.4	Relation extracontractuelle .....	179
3.2	Obligations du tiers.....	179
3.2.1	Contrat de mandat.....	179
3.2.1.1	Obligation d’agir avec diligence.....	179
3.2.1.2	Obligation d’informer le patient .....	180
3.2.2	Contrat d’entreprise .....	181
3.2.3	Gestion d’affaires.....	182
3.3	Obligations du patient.....	182
<b>4.</b>	<b>Relation entre le patient et le médecin .....</b>	<b>183</b>
<b>5.</b>	<b>Relation entre le médecin et le tiers.....</b>	<b>184</b>
<b>6.</b>	<b>Etablissement hospitalier .....</b>	<b>185</b>
<b>7.</b>	<b>Interférences entre le droit privé et le droit public.....</b>	<b>186</b>
<b>8.</b>	<b>Synthèse .....</b>	<b>186</b>
<b>Chapitre 3</b>	<b>Télémédecine et secret médical.....</b>	<b>189</b>
<b>Section 1:</b>	<b>Cadre général .....</b>	<b>191</b>
<b>1.</b>	<b>Introduction.....</b>	<b>191</b>
<b>2.</b>	<b>Secret médical .....</b>	<b>194</b>
2.1	Terminologie.....	194
2.2	Portée du secret médical .....	195
<b>3.</b>	<b>Dossier médical informatisé .....</b>	<b>196</b>
3.1	Notion .....	196
3.1.1	Présentation générale .....	196

3.1.2	Dossier médical administratif informatisé .....	197
3.1.3	Dossier médical professionnel informatisé .....	197
3.1.4	Dossier médical personnel informatisé centralisé.....	198
3.2	Protection du dossier médical informatisé.....	199
3.3	Synthèse.....	200
<b>4.</b>	<b>Cadre normatif du secret médical.....</b>	<b>201</b>
4.1	Introduction .....	201
4.2	Droit international.....	203
4.3	Droit européen .....	204
4.4	Constitution fédérale.....	206
4.5	Lois fédérales.....	206
4.6	Droit cantonal .....	208
<b>Section 2:</b>	<b>Systématique légale.....</b>	<b>210</b>
<b>1.</b>	<b>Interférences entre le Code pénal, la LPD et le droit cantonal .....</b>	<b>210</b>
<b>2.</b>	<b>Principes généraux fixés par la LPD.....</b>	<b>212</b>
2.1	Licéité du traitement des données.....	212
2.2	Bonne foi .....	213
2.3	Proportionnalité .....	213
2.4	Finalité .....	215
2.5	Transparence.....	216
2.6	Exactitude des données.....	217
2.7	Sécurité des données.....	217
<b>3.</b>	<b>Droit d'accès.....</b>	<b>219</b>
<b>4.</b>	<b>Motifs justificatifs selon la LPD.....</b>	<b>220</b>
4.1	Consentement .....	220

4.2	Intérêt prépondérant.....	227
4.3	Base légale.....	229
<b>5.</b>	<b>Levée du secret selon le droit pénal.....</b>	<b>231</b>
5.1	Délimitation.....	231
5.2	Consentement.....	232
5.3	Levée du secret par l'autorité compétente.....	233
5.4	Base légale.....	236
<b>6.</b>	<b>Présentation générale des actions judiciaires en cas de violation du secret médical.....</b>	<b>237</b>
6.1	Introduction.....	237
6.2	Procédure administrative.....	238
6.3	Procédure pénale.....	239
6.4	Procédure civile.....	242
6.4.1	Actions de nature défensive.....	242
6.4.2	Actions de nature réparatrice.....	244
6.5	Procédure en droit public fédéral.....	245
6.6	Synthèse.....	246
<b>Section 3:</b>	<b>Téléconsultation et secret médical.....</b>	<b>248</b>
<b>1.</b>	<b>Cadre général fixé par la LPD.....</b>	<b>248</b>
1.1	Application des principes généraux.....	248
1.1.1	Identification des parties à la téléconsultation.....	249
1.1.2	Intervention des auxiliaires du médecin téléconsulté.....	250
1.1.3	Communication des données à l'étranger.....	251
1.1.4	Archivage des données.....	253
1.2	Motifs justificatifs.....	254
1.2.1	Consentement du patient.....	254
1.2.1.1	Information au patient.....	255
1.2.1.2	Consentement hypothétique.....	257
1.2.2	Autres motifs justificatifs.....	257

<b>2.</b>	<b>Mise en œuvre judiciaire .....</b>	<b>258</b>
2.1	Procédure pénale.....	258
2.2	Procédure administrative .....	259
2.3	Procédure civile .....	261
2.3.1	Actions de nature défensive.....	261
2.3.2	Actions de nature réparatrice .....	264
2.4	Procédure fondée sur le droit public de nature défensive .....	267
<b>Section 4:</b>	<b>Téléexpertise et secret médical .....</b>	<b>270</b>
<b>1.</b>	<b>Cadre général fixé par la LPD.....</b>	<b>270</b>
1.1	Application des principes généraux.....	270
1.1.1	Identification du rôle des parties.....	271
1.1.2	Sécurité des données.....	272
1.1.3	Communications des données à l'étranger .....	273
1.1.4	Archivage des informations .....	274
1.2	Motifs justificatifs.....	275
1.2.1	Consentement du patient.....	275
1.2.1.1	Généralités .....	275
1.2.1.2	Contenu de l'information.....	276
1.2.2	Autres motifs justificatifs.....	278
<b>2.</b>	<b>Mise en œuvre judiciaire .....</b>	<b>279</b>
<b>Section 5:</b>	<b>Téléassistance et secret médical.....</b>	<b>282</b>
<b>1.</b>	<b>Cadre général.....</b>	<b>282</b>
<b>2.</b>	<b>Cas particulier du tiers intervenant en qualité de représentant légal du patient.....</b>	<b>283</b>
<b>3.</b>	<b>Mise en œuvre judiciaire .....</b>	<b>284</b>
3.1	Procédure pénale.....	284
3.2	Procédure civile .....	284
3.3	Procédure administrative .....	284

<b>4.</b>	<b>Synthèse .....</b>	<b>285</b>
<b>Chapitre 4</b>	<b>Télémédecine et responsabilité .....</b>	<b>287</b>
<b>Section 1:</b>	<b>responsabilité civile médicale en droit suisse.....</b>	<b>289</b>
<b>1.</b>	<b>Introduction.....</b>	<b>289</b>
<b>2.</b>	<b>Fondements.....</b>	<b>290</b>
2.1	Généralités .....	290
2.2	Distinction entre la responsabilité de droit public et la responsabilité de droit privé.....	290
2.2.1	Généralités .....	290
2.2.2	Qualité de fonctionnaire.....	291
2.2.3	Exercice d'une industrie .....	292
2.2.4	Interprétation de l'article 61 CO .....	293
2.2.4.1	Interprétation extensive.....	293
2.2.4.2	Interprétation restrictive.....	294
2.2.4.3	Application de l'article 61 CO à l'activité médicale.....	295
2.2.5	Quelques exemples cantonaux.....	299
2.2.6	Synthèse .....	307
2.3	Les conditions communes de la responsabilité civile médicale....	307
2.3.1	Acte générateur d'obligations .....	308
2.3.1.1	Acte illicite.....	309
2.3.1.2	Faute.....	311
2.3.1.3	Violation d'une obligation contractuelle.....	313
2.3.1.4	Synthèse .....	314
2.3.2	Préjudice .....	315
2.3.3	Causalité.....	316
<b>3.</b>	<b>Cas particulier : le dispositif médical défectueux.....</b>	<b>318</b>
3.1	Introduction.....	318
3.2	Dispositif médical .....	318
3.3	Définitions .....	319



3.3.1	Introduction.....	319
3.3.2	Notion de producteur .....	320
3.3.3	Notion de produit.....	320
3.3.4	Notion de produit défectueux .....	322
3.4	Régime de responsabilité de la LRFP .....	323
<b>4.</b>	<b>Distinctions entre les régimes de responsabilité .....</b>	<b>324</b>
4.1	Pluralité d'intervenants .....	324
4.1.1	Droit privé.....	324
4.1.2	Droit public.....	328
4.2	Répartition du fardeau de la preuve.....	329
4.2.1	Distinctions .....	329
4.2.2	La preuve de la violation des règles de l'art .....	330
4.2.3	Violation de l'obligation d'informer et consentement hypothétique .....	333
4.3	Prescription.....	337
4.3.1	Droit privé.....	337
4.3.2	Droit public.....	338
<b>5.</b>	<b>Quelques règles de procédure.....</b>	<b>339</b>
5.1	Droit privé.....	339
5.2	Droit public.....	340
5.3	Droit international privé.....	341
5.3.1	For.....	341
5.3.1.1	Action contractuelle.....	341
5.3.1.2	Contrat de consommation .....	344
5.3.1.3	Acte illicite.....	347
5.3.2	Droit applicable .....	348
5.3.2.1	Contrat de soins .....	348
5.3.2.2	Contrat de consommation .....	349
5.3.2.3	Acte illicite.....	350
<b>Section 2:</b>	<b>Responsabilité médicale lors d'une téléconsultation.....</b>	<b>351</b>
<b>1.</b>	<b>Introduction.....</b>	<b>351</b>

<b>2.</b>	<b>Sujets de la responsabilité .....</b>	<b>352</b>
2.1	Médecin .....	352
2.2	Auxiliaires.....	353
2.2.1	Notion d’auxiliaire .....	354
2.2.2	Accomplissement d’un travail confié .....	354
2.2.3	Particularités de l’article 55 CO.....	356
2.2.4	Responsabilité de l’auxiliaire pour ses propres actes.....	357
2.3	Etablissement sanitaire.....	358
2.3.1	Droit privé.....	358
2.3.2	Droit public .....	358
2.3.3	Particularités du régime de responsabilité de l’organisation.	360
<b>3.</b>	<b>Conditions matérielles de la responsabilité médicale lors d’une téléconsultation .....</b>	<b>363</b>
3.1	Acte générateur d’obligations .....	363
3.2	Préjudice .....	364
3.3	Causalité .....	364
<b>4.</b>	<b>Fardeau de la preuve et consentement hypothétique.....</b>	<b>369</b>
<b>5.</b>	<b>Synthèse .....</b>	<b>370</b>
<b>Section 3:</b>	<b>Responsabilité médicale lors d’une téléexpertise .....</b>	<b>371</b>
<b>1.</b>	<b>Introduction.....</b>	<b>371</b>
<b>2.</b>	<b>Sujets de la responsabilité .....</b>	<b>371</b>
2.1	Médecin requérant .....	371
2.2	Médecin requis.....	372
2.3	Etablissement sanitaire.....	372
2.3.1	Droit privé.....	372
2.3.2	Droit public.....	373
2.3.3	Particularités du régime de responsabilité de l’organisation .....	374

<b>3.</b>	<b>Conditions matérielles de la responsabilité du médecin requérant à l'égard du patient .....</b>	<b>376</b>
3.1	En cas de substitution autorisée .....	376
3.1.1	Règle générale .....	376
3.1.2	Acte générateur d'obligations .....	376
3.1.3	Préjudice .....	377
3.1.4	Causalité .....	377
3.2	Responsabilité du médecin requérant en cas de substitution non autorisée.....	378
3.3	Responsabilité du médecin requérant en cas de recours à un auxiliaire .....	379
<b>4.</b>	<b>Conditions matérielles de la responsabilité du médecin requérant à l'égard du médecin requis.....</b>	<b>382</b>
4.1	En cas de substitution autorisée .....	382
4.1.1	Acte générateur d'obligations .....	382
4.1.2	Préjudice .....	383
4.1.3	Causalité .....	383
4.2	Responsabilité du médecin requérant en cas de substitution non autorisée.....	384
4.3	En cas de recours à un auxiliaire .....	384
<b>5.</b>	<b>Conditions matérielles de la responsabilité du médecin requis à l'égard du médecin requérant.....</b>	<b>384</b>
5.1	Règle générale .....	384
5.2	Acte générateur d'obligations.....	385
5.3	Préjudice .....	386
5.4	Causalité .....	387
<b>6.</b>	<b>Conditions matérielles de la responsabilité du médecin requis à l'égard du patient.....</b>	<b>387</b>
6.1	Règle générale .....	387
6.2	En cas de substitution autorisée.....	387

6.2.1	Acte générateur d'obligations .....	387
6.2.2	Préjudice .....	389
6.2.3	Causalité.....	389
6.3	En cas de substitution non autorisée .....	390
6.4	En cas de recours à un auxiliaire.....	390
6.5	Application de la théorie de la confiance.....	390
<b>7.</b>	<b>Règles conventionnelles en matière de responsabilité.....</b>	<b>392</b>
7.1	Règles générales .....	392
7.2	Exclusion de responsabilité.....	393
<b>8.</b>	<b>Droit international privé .....</b>	<b>395</b>
8.1	Détermination du for.....	395
8.2	Détermination du droit applicable .....	396
<b>9.</b>	<b>Synthèse .....</b>	<b>397</b>
<b>Section 4:</b>	<b>Responsabilité médicale lors d'une téléassistance.....</b>	<b>399</b>
<b>1.</b>	<b>Introduction.....</b>	<b>399</b>
<b>2.</b>	<b>Sujets de responsabilité .....</b>	<b>399</b>
2.1	Tiers .....	399
2.1.1	Représentant du patient.....	399
2.1.2	Professionnel soignant .....	400
2.1.3	Etablissement chargé de la surveillance des données .....	401
2.2	Médecin .....	401
<b>3.</b>	<b>Conditions matérielles de la responsabilité du tiers à l'égard du patient.....</b>	<b>402</b>
3.1	Acte générateur de responsabilité .....	402
3.1.1	Tiers agissant en qualité de représentant légal du patient.....	402
3.1.2	Tiers agissant en qualité de professionnel de la santé.....	403
3.1.3	Tiers agissant en qualité d'établissement chargé de la télésurveillance des patients .....	404

3.2	Préjudice .....	404
3.3	Causalité .....	405
<b>4.</b>	<b>Conditions matérielles de la responsabilité du tiers à l'égard du médecin .....</b>	<b>405</b>
4.1	Règle générale .....	405
4.2	Tiers agissant en tant qu'établissement chargé de la surveillance du patient 405	
4.2.1	Acte générateur d'obligations .....	405
4.2.2	Préjudice .....	406
4.2.3	Causalité .....	406
<b>5.</b>	<b>Conditions matérielles de la responsabilité du médecin à l'égard du patient .....</b>	<b>407</b>
<b>6.</b>	<b>Conditions matérielles de la responsabilité du médecin à l'égard du tiers .....</b>	<b>407</b>
<b>7.</b>	<b>Synthèse .....</b>	<b>408</b>
<b>Chapitre 5</b>	<b>Télémedecine et assurances sociales .....</b>	<b>409</b>
<b>Section 1:</b>	<b>Présentation générale .....</b>	<b>411</b>
<b>1.</b>	<b>Introduction.....</b>	<b>411</b>
<b>2.</b>	<b>Aperçu du système des assurances sociales en Suisse.....</b>	<b>413</b>
2.1	Présentation .....	413
2.2	Type de prestations remboursées .....	414
2.2.1	LAMal .....	415
2.2.2	LAA .....	416
2.2.3	LAI .....	416
2.2.4	LAM .....	416
2.2.5	Synthèse .....	416
2.3	Financement.....	417

2.4	Structure tarifaire .....	417
2.5	Critères de prise en charge des traitements médicaux .....	420
2.5.1	Economicité .....	421
2.5.2	Efficacité .....	422
2.5.3	Adéquation .....	422
<b>3.</b>	<b>Synthèse .....</b>	<b>423</b>
<b>Section 2:</b>	<b>Prise en charge de la télémédecine par les assurances sociales .....</b>	<b>424</b>
<b>1.</b>	<b>Introduction.....</b>	<b>424</b>
<b>2.</b>	<b>Types de prestations .....</b>	<b>424</b>
<b>3.</b>	<b>Fournisseurs de prestations autorisés .....</b>	<b>426</b>
<b>4.</b>	<b>Critères de prise en charge des traitements médicaux ....</b>	<b>430</b>
4.1	Règle générale.....	430
4.2	Economicité .....	433
4.2.1	Téléconsultation.....	434
4.2.2	Téléexpertise .....	435
4.2.3	Téléassistance .....	436
4.3	Efficacité.....	437
4.4	Adéquation.....	438
<b>5.</b>	<b>Tarifs .....</b>	<b>438</b>
5.1	Téléconsultation.....	438
5.1.1	Présentation générale .....	438
5.1.2	Particularité du système actuel « Telmed ».....	439
5.1.3	Téléconsultation et réseaux de soins .....	441
5.2	Téléexpertise .....	442
5.3	Téléassistance .....	444
<b>6.</b>	<b>Principe de territorialité.....</b>	<b>446</b>

---

6.1	LAMal .....	446
6.2	LAA/LAI/LAM .....	448
7.	<b>Synthèse .....</b>	<b>449</b>
<b>Chapitre 6</b>	<b>Résumé et Conclusion.....</b>	<b>453</b>
1.	<b>Notions générales .....</b>	<b>455</b>
2.	<b>Analyse des rapports juridiques.....</b>	<b>456</b>
3.	<b>Protection des données .....</b>	<b>458</b>
4.	<b>Responsabilités.....</b>	<b>459</b>
5.	<b>Assurances sociales .....</b>	<b>460</b>
6.	<b>Remarques finales.....</b>	<b>461</b>
	<b>Bibliographie .....</b>	<b>465</b>

