

INDICE GENERAL

PROLOGO, por Pedro Laín Entralgo	xix
PRESENTACIÓN	xxiii

INTRODUCCION

Capítulo I

CIENCIAS BIOMEDICAS, BIOETICA Y DERECHO

I. Biomedicina y normas jurídicas: nuevos conflictos	3
II. La relación entre la Bioética y el Derecho	8
III. Técnica hermenéutica y Constitución	12
IV. Interdisciplinariedad, pluralismo y armonización internacional	16
V. El marco general de la instrumentalización normativa	18

Primera parte

EL DERECHO A LA VIDA Y SU PROTECCION

Capítulo II

SIGNIFICACION Y TRASCENDENCIA DEL DERECHO A LA VIDA

I. El sentido del derecho a la vida en la actualidad	25
1. Qué se entiende por derecho a la vida	25
2. Deberes que se han derivado tradicionalmente del derecho a la vida: su revisión	29
a) Deberes del ser humano para consigo mismo	30

a') Autodefensa	30
b') Autoconservación o autorespeto	30
b) Deberes de las demás personas	31
a') No matar	32
b') No ayudar a la muerte voluntaria de tercero	33
c) Deberes del Estado	34
a') Deberes negativos: respeto	35
b') Deberes positivos: protección	35
c') Ejercicio del «ius puniendi»	36
3. El derecho a la vida como derecho humano y como derecho fundamental ..	37
II. Principios aplicables en la valoración de este derecho	39
1. Santidad <i>versus</i> calidad de la vida	40
2. Principio de autonomía frente al de intervención	42
3. Dignidad humana y derecho a la vida	44

Capítulo III

LA PROTECCION JURIDICA DE LA VIDA HUMANA

I. El reconocimiento del derecho a la vida en el ámbito internacional	49
1. La Declaración Universal de los Derechos Humanos	50
2. Los Pactos y Convenios Internacionales	52
a) El Pacto Internacional de derechos políticos y civiles	52
b) Convenios Regionales	53
c) El Convenio Europeo para la protección de los derechos del hombre y las libertades fundamentales	54
d) Conclusiones y valoración personal	57
3. Otras Declaraciones o Convenios Internacionales	60
4. Declaraciones de otras Organizaciones Internacionales no gubernamentales	61
II. La protección de la vida humana en el ámbito nacional	61
1. Las aportaciones del constitucionalismo contemporáneo	61
2. La protección de la vida humana en el ordenamiento jurídico español ...	62

Capítulo IV

EL DERECHO A LA VIDA Y OTROS DERECHOS FUNDAMENTALES EN LA CONSTITUCION ESPAÑOLA

I. Aspectos generales del artículo 15 de la Constitución española	65
1. Marco y sentido constitucional	65
2. El valor constitucional de la dignidad humana y sus efectos en relación con los derechos fundamentales	67
3. Garantías	69

a) Garantías específicas sustentadas directamente en el artículo 15 de la Constitución	69
b) Sistema de garantías constitucionales aplicables al derecho a la vida en cuanto derecho fundamental	71
4. Proyección en las relaciones privadas	71
5. Límites	74
II. El concebido y el ámbito de su protección constitucional	75
1. Planteamiento	75
2. Los términos de la discusión	77
3. La doctrina del Tribunal Constitucional	81
4. La vida del concebido como bien jurídico constitucionalmente protegido: reflexiones finales	87
III. ¿Existe un derecho a la disponibilidad de la propia vida sustentado constitucionalmente?	95
1. Criterios propuestos por los autores	97
2. Doctrina provisional del Tribunal Constitucional	99
3. Propuesta personal	101
a) Análisis del artículo 15 de la Constitución	102
b) La perspectiva que ofrecen los 'valores superiores'	105
c) La dignidad de la persona, el libre desarrollo de la personalidad y la prohibición de tratos inhumanos o degradantes y su incidencia en el derecho a la disponibilidad de la propia vida	111
d) El respeto del contenido esencial del derecho a la vida en confrontación con el derecho a la disponibilidad de la propia vida	113
IV. Otros derechos fundamentales afectados por las Ciencias Biomédicas	113
1. El derecho a la integridad física y moral: significado y alcance	115
2. ¿Existe un derecho a la procreación como tal?	119
3. La libertad ideológica y la objeción de conciencia en relación con prácticas e investigaciones biomédicas	125
a) Concepto y alcance constitucional de la objeción de conciencia	125
b) Contenido general y alcance en el ejercicio de la Medicina	132

Capítulo V

LA INCIDENCIA DE LA DELIMITACION DE LAS DISTINTAS FASES DE LA VIDA HUMANA EN SU PROTECCION JURIDICA

I. La vida humana como bien jurídico objeto de tutela por el Derecho	137
II. Significado biológico de la vida y su comienzo	142
1. ¿Validez del concepto de persona para establecer el comienzo de la vida humana y su protección?	142
2. El comienzo de la vida humana como límite mínimo de su protección jurídica	147

III. Distinción entre la vida intrauterina y la extrauterina: final de la vida humana dependiente y comienzo de la vida humana independiente	155
1. Determinación del momento del nacimiento como comienzo de la vida autónoma	156
2. El comienzo de la vida humana independiente en el Derecho español ...	158
IV. El final de la vida humana	161
1. Criterios para la determinación del momento de la muerte. Consecuencias	162
2. Problemas específicos de la legislación sobre trasplante de órganos en relación con el diagnóstico de muerte y algunas innovaciones científicas ...	165
a) Planteamiento	165
b) Soluciones implícitas en la Ley a la luz del caso concreto	166
a') El diagnóstico de muerte del donante con parada cardio-respiratoria	166
b') El posible desfase del Reglamento en relación con los avances biomédicos en tanatodiagnóstico	169
a'') Procedimientos de reducción del plazo de repetición de las pruebas y complementarios o alternativos al electroencefalograma	170
b'') Pacientes sometidos a drogas depresoras del sistema nervioso central o con hipotermia inducida artificialmente ..	172
c'') Paciente sometido a diagnóstico de muerte cerebral que fallece por parada cardíaca antes de las seis horas	173
c') La inadecuación de los criterios reglamentarios vigentes para los casos de donantes anencefalos, neonatos y niños	174
a'') Neonatos con anencefalia	174
a''') Planteamiento de la discusión y características del anencefalo	174
b''') Los términos de la discusión: algunos criterios	176
c''') Los protocolos de la Universidad de Loma Linda .	178
d''') Consecuencias para el Derecho español	180
b'') Neonatos y niños	181
d') La determinación de la muerte de embriones y fetos	182

Segunda parte

DERECHO A LA VIDA Y PROCREACION

Capítulo VI

EL DERECHO A LA PROCREACION

I. Derivaciones del derecho a la procreación	193
1. El ordenamiento jurídico interno	193
2. La eugenesia y el derecho a la procreación	195
a) Estado de la cuestión	195

b) Los diagnósticos preconcepcivo y preimplantatorio, el cribado genético y el consejo genético ¿Obligatoriedad de las pruebas de 'pureza' eugenésica?	197
c) Limitaciones al derecho a la reproducción por motivos eugenésicos ..	200
d) Deber de confidencialidad	204
II. La reproducción humana asistida	208
1. Antecedentes sociales, científicos y jurídicos	208
a) Situación científica y social	208
b) Implicaciones jurídicas: necesidad de instrumental normativo específico	209
a') Planteamiento	209
b') Criterios personales de orientación	215
2. Orientaciones éticas y legislativas	221
a) Iniciativas fuera de España	221
b) Comisión Especial Parlamentaria	225
3. La Ley sobre técnicas de reproducción humana asistida	230
a) Introducción. Marco jurídico y precedentes	230
b) Ambito de aplicación y fines de las técnicas de reproducción asistida	233
a') El fin fundamental: ¿combatir la esterilidad humana?	233
b') El fin complementario o secundario: prevención de enfermedades genéticas hereditarias	238
c') Fin derivado o de oportunidad: investigación con gametos o preembriones	240
c) Requisitos generales	241
d) Sujetos de las técnicas de reproducción asistida	244
a') Los donantes	244
b') Las usuarias	246
c') Padres e hijos	249
a'') En pareja casada	250
b'') En pareja no casada	251
d') Las madres sustitutas o de alquiler	251
e) Infracciones y sanciones	253

Capítulo VII

EL DERECHO A LA NO PROCREACION: LOS PROCEDIMIENTOS PREVENTIVOS

I. La prevención por medios anticonceptivos	257
II. La esterilización voluntaria	260
1. En qué consiste la esterilización	260
2. El delito de causación de la esterilidad en el Derecho español	260
3. El alcance de la licitud de la esterilización voluntaria en el Derecho español	264

a) Sentido y alcance de la licitud de la esterilización voluntaria	264
b) Condiciones para la licitud de la esterilización voluntaria	266
a') Principales requisitos	266
b') La esterilización de menores	268
c') La esterilización de deficientes mentales	273

Capítulo VIII

EL DERECHO A LA NO PROCREACION (CONTINUACION): EL ABORTO VOLUNTARIO

I. La noción jurídico-penal de aborto y el bien jurídico protegido en este delito ...	283
1. Concepto jurídico-penal de aborto	284
2. Bien jurídico protegido en el delito de aborto. Objeto material	285
3. Sujetos y perjudicado en el delito de aborto	288
II. La cuestión de la despenalización del aborto voluntario: principales posturas ..	290
1. En el plano teórico	291
a) Prohibición absoluta del aborto	291
b) Protección genérica de la vida humana	293
c) El sistema de las indicaciones	294
d) La solución de los plazos	296
e) Derecho absoluto al aborto	298
2. En el plano legislativo (derecho comparado)	298
a) Europa continental	300
b) Países anglosajones	305
c) Hispanoamérica	307
d) Otros países	309
III. La despenalización del aborto en el Derecho español. El sistema de las indicaciones	310
1. La introducción del sistema de las indicaciones en el Derecho español: panorama y oportunidad político-criminal	310
2. Aspectos comunes de las indicaciones permitidas	312
a) Naturaleza jurídica de las indicaciones	312
b) Fundamento	318
c) Régimen de las causas generales de justificación en relación con las indicaciones	320
d) Requisitos generales y comunes de las respectivas indicaciones	329
a') Que sea practicado por un médico o bajo su dirección	330
b') En centro o establecimiento sanitario, público o privado, acreditado	333
c') Con el consentimiento de la mujer embarazada	335
d') Elemento subjetivo	339
3. Análisis de las respectivas indicaciones	340
a) Indicación terapéutica	340
a') Necesidad del aborto	341

b') Grave peligro para la vida o la salud física o psíquica de la madre	342
c') Dictamen emitido por un médico especialista	345
b) Indicación criminológica	346
a') Que la embarazada haya sido víctima de un delito de violación ..	347
b') Que el embarazo sea consecuencia de la violación	348
c') El plazo	349
d') Denuncia del hecho	350
c) Indicación eugenésica	352
a') Presunción de que el feto habrá de nacer con graves taras físicas o psíquicas	354
b') El plazo	357
c') Dictamen emitido por dos especialistas	358
3. Las indicaciones no despenalizadas	359
a) Indicación económico-social	359
b) Realización de un aborto como procedimiento de selección del sexo	361

Capítulo IX

LAS INTERVENCIONES SOBRE EL GENOMA HUMANO. LA PROTECCION JURIDICA DEL EMBRION Y DEL FETO

I. Las intervenciones sobre el genoma humano	363
1. Los programas de investigación sobre el genoma humano	363
2. Las nuevas posibilidades terapéuticas: la terapia génica	365
3. Las necesidades de protección jurídica frente a algunas manipulaciones sobre el genoma humano	369
II. Acciones terapéuticas en el feto durante el embarazo	373
1. Procedimientos diagnósticos disponibles	373
2. Ambito de licitud del diagnóstico prenatal	374
3. El embrión y el feto como pacientes	378
a) Ambito de la licitud de la terapia embrionaria y fetal	378
b) Conflictos con la madre en la realización de la terapia fetal	382
III. La utilización de embriones y fetos humanos con fines de investigación u otros no terapéuticos	386
1. Planteamiento de la cuestión	386
2. Propuesta de unos criterios de orientación	388
3. Embriones fruto de técnicas de reproducción asistida (<i>in vitro</i>)	390
a) Directrices éticas y jurídicas	390
b) Régimen legal español	393
4. Embriones y fetos en el útero o expulsados fuera de él	396
a) Directrices jurídicas o éticas sobre la investigación fetal	397
b) Régimen legal español	399

IV. Daños en el embrión o en el feto con ocasión de intervenciones en los mismos o en la mujer gestante	400
1. Muerte del feto	400
2. Lesiones en el feto	401
3. Errores en los diagnósticos. <i>Wrongful life</i> y <i>wrongful birth</i>	405
4. Otros aspectos de responsabilidad	407
V. Hacia un estatuto jurídico del embrión y del feto	407

Tercera parte

EL DERECHO A LA MUERTE PROPIA

Capítulo X

EL DERECHO AL RECHAZO DEL TRATAMIENTO VITAL. LA EUTANASIA

I. Eutanasia. Concepto y clases	420
1. Clasificación	421
2. Definición	424
3. Incidencia real y jurídica	425
II. Valoración jurídico-penal de algunas conductas relacionadas con la eutanasia y con el rechazo del tratamiento vital	426
1. Privación de la vida por el propio interesado por motivos eutanásicos ...	426
2. La eutanasia con móvil altruista o humanitario	428
a) Eutanasia pura o genuina	428
b) Eutanasia indirecta	429
c) Eutanasia pasiva. El rechazo del tratamiento vital	431
a') El rechazo de los tratamientos vitales	432
b') Supuestos en los que no existe declaración de voluntad del paciente	440
a'') Ambito punible de la eutanasia pasiva	440
b'') La interrupción del tratamiento no punible	442
c') Otros supuestos de rechazo del tratamiento vital	447
a'') El rechazo del tratamiento por motivos religiosos	448
b'') El rechazo del tratamiento vital en el caso de huelga de hambre	455
d) Eutanasia activa directa	459
e) Breve consideración de la relevancia del llamado testamento vital ..	462
f) La omisión del tratamiento vital del neonato con malformaciones severas	466
a') Los presupuestos del tratamiento de recién nacidos y menores ..	467
b') La llamada eutanasia precoz y el no tratamiento vital del recién nacido	469
g) Efectos atenuantes o eliminadores de la responsabilidad en la eutanasia	471

3. ' Las llamadas eutanasia eugenésica y socio-económica	474
III. Orientaciones sobre el rechazo del tratamiento vital y la eutanasia en el derecho comparado	476
1. Sistemas que directa o indirectamente permiten algunas formas de eutanasia	477
2. Sistemas que prevén reducciones significativas de la pena	479
3. Sistemas que no prevén ninguna regulación específica	480
4. Orientaciones de organismos internacionales	481
5. Tendencias legislativas sobre la eutanasia	482
IV. Política criminal sobre la eutanasia	484
Bibliografía	491