

ÍNDICE

PRÓLOGO	19
---------------	----

MARÍA DOLORES CERVILLA GARZÓN

Capítulo 1

MATERNIDAD SUBROGADA Y GENEALOGÍA DE LA PERSONA	23
---	----

MARÍA TERESA CID VÁZQUEZ

I. INTRODUCCIÓN.....	23
II. DE LA ECONOMÍA DE MERCADO A LA SOCIEDAD DE MERCADO	27
III. LA CUESTIÓN DEL NOMBRE.....	29
IV. ¿LIQUIDAR LA MATERNIDAD?	34
V. LEER RELACIONALMENTE LA GENERACIÓN	37
1. ¿Generación o reproducción?.....	39
2. ¿Cuál es la verdad de la relación generativa?.....	42
VI. FAMILIA Y GENEALOGÍA DE LA PERSONA.....	43
VII. CONCLUSIÓN.....	49
VIII. BIBLIOGRAFÍA.....	50

Capítulo 2

REFLEXIONES SOBRE LA MATERNIDAD SUBROGADA DESDE LA ANTROPOLOGÍA	55
---	----

GLORIA CASANOVA MAYORDOMO

I. LA PRETENSIÓN A UN DERECHO DE MATERNIDAD SUBROGADA	55
II. NEOLENGUAJE	60
III. CARÁCTER IDENTITARIO DE LA CORPOREIDAD HUMANA....	61
1. Cuerpo y corporeidad	61
2. Carácter relacional de la identidad revelada en el cuerpo	64
A) Procedencia, presencia y copertenencia	64
B) Epigenética y vínculo de apego materno-fetal	68
IV. CUERPO VIVIDO Y MGI	72
V. BIBLIOGRAFÍA.....	78

Capítulo 3

MATERNIDAD SUBROGADA ASPECTOS BIOMÉDICOS Y BIOÉTICOS.....	81
JULIO TUDELA CUENCA	
I. GESTACIÓN SUBROGADA E IDENTIDAD GENÉTICA	81
II. ASPECTOS RELACIONADOS CON LOS HIJOS GESTADOS DE FORMA SUBROGADA	82
A) El recurso a las técnicas de reproducción asistida	83
B) Riegos clínicos asociados al proceso de subrogación	85
C) Tratamiento de los casos de discapacidad.....	86
D) Embarazos múltiples.....	89
E) El derecho a conocer la identidad genética de los progenitores .	90
III. ASPECTOS RELACIONADOS CON LOS PADRES COMITENTES.	92
IV. ASPECTOS RELACIONADOS CON LA MADRE GESTANTE.....	92
V. LA RELACIÓN DE LA MADRE CON EL HIJO GESTADO	94
VI. PROBLEMAS ÉTICOS QUE PLANTEA LA SELECCIÓN DE LAS MADRES SUBROGADAS.....	96
VII. CONSENTIMIENTO INFORMADO Y AUTONOMÍA DEL PACIENTE	97
IX. BIBLIOGRAFÍA	98

Capítulo 4

VALORACIÓN DE LA GESTACIÓN SUBROGADA DESDE LOS PRINCIPIOS BIOÉTICOS DE AUTONOMÍA Y NO MALEFICENCIA	103
ENRIQUE EDUARDO BURGUETE MIGUEL	
I. INTRODUCCIÓN: CONSIDERACIONES PREJURÍDICAS	103
1. Sobre la necesidad de un refrendo legal.....	103
2. La vida lograda como criterio y el valor pedagógico de la ley ...	105
3. Revisionismo y nuevas formulaciones bioéticas.....	109
II. ANÁLISIS BIOÉTICO DE LA GESTACIÓN SUBROGADA.....	112
1. Elucidación del término y modalidades de maternidad por sustitución. Por qué no se trata de una actividad laboral	112
2. Valoración bioética de la gestación subrogada	116
A) El paradigma de los principios	116
B) El principio de autonomía referido a la gestante	119
C) El principio de no maleficencia referido a la mujer gestante	123
D) Vulneración de los principios bioéticos en relación con el gestado	127

Índice	11
III. CONCLUSIONES	133
IV. RELACIÓN BIBLIOGRÁFICA.....	134

Capítulo 5

EL CONTRATO DE GESTACIÓN SUBROGADA Y SUS CONSECUENCIAS: ¿ES NECESARIA UNA MAYOR REGULACIÓN?	139
---	-----

CARLA PLA DÍAZ

I. CONSIDERACIONES PRELIMINARES	139
II. NATURALEZA Y PROBLEMAS JURÍDICOS.....	143
III. LA GESTACIÓN SUBROGADA EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO ESPAÑOL.....	146
1. El art. 10 de la Ley 14/2006, de 26 de mayo, sobre técnicas de reproducción humana asistida.....	146
2. El interés superior del menor.....	148
3. Aspectos éticos.....	150
IV. EL CONTRATO DE GESTACIÓN SUBROGADA	153
1. Concepto, causa y objeto	153
2. Sujetos	155
3. El consentimiento y su revocación.....	156
4. Gratuidad u onerosidad	157
5. Efectos del contrato	158
V. CONCLUSIONES.....	159
VI. BIBLIOGRAFÍA	162

Capítulo 6

MATERNIDAD SUBROGADA: DE LOS DERECHOS DE LIBERTAD A LOS DERECHOS DE ESCLAVITUD.....	165
---	-----

PILAR MARÍA ESTELLÉS PERALTA

I. REFLEXIONES PREVIAS	166
II. ACTUAL VIGENCIA DE LA DECLARACIÓN UNIVERSAL DE DERECHOS HUMANOS	167
III. LOS “NUEVOS” DERECHOS Y SERVIDUMBRES DERIVADAS DE LA COSIFICACIÓN DE OTROS SERES HUMANOS.....	169
1. El “desconocimiento” de la dignidad humana como primera causa de la cosificación humana.....	170
2. El “derecho” a la satisfacción del deseo parental.....	173
A) El derecho a la satisfacción del deseo de paternidad/maternidad	173

B) Derecho a la abuelidad ¿en serio?	180
3. El derecho a la “modificación” del lenguaje.....	181
4. De la “modificación” del lenguaje a la de la regla mater semper certa est	182
IV. LA MATERNIDAD SUBROGADA EN CLAVE DE POLÍTICA LE- GISLATIVA	185
1. La proposición no de ley valenciana sobre la condena de la ex- plotación reproductiva e instrumentalización de las mujeres a través de vientres de alquiler	187
2. La Resolución para el “desarrollo sostenible”	189
V. LOS DERECHOS VULNERADOS POR LA MATERNIDAD SUBRO- GADA	190
1. La desprotección en los derechos de la mujer relacionados con la maternidad.....	190
A) La consideración de la mujer como mercancía a la venta	193
B) La anacrónica y permanente explotación sexual y repro- ductiva de la mujer	194
C) La reducción de la mujer a mero instrumento al servi- cio de los deseos de paternidad/maternidad e incluso “abuelidad” de un tercero.....	195
D) La situación de inferioridad de la mujer en el contrato de gestación.....	197
E) La alienación de la mujer como persona	198
2. La vulneración de la dignidad y derechos del hijo	198
A) El lesivo intercambio mercantil del hijo.....	200
B) La lesión del interés superior del niño subrogado	201
C) La filiación del hijo subrogado	202
D) El interés superior de un menor concreto versus los inte- reses generales lesionados por esta práctica	204
VI. LA ADOPCIÓN NO DEBE SER LA SOLUCIÓN AL FRAUDE DE LEY Y AL COMERCIO DE PERSONAS	205
VII. BIBLIOGRAFÍA	208

Capítulo 7

MATIZACIONES Y CONTROVERSIAS RESPECTO A LA MATERNI- DAD SUBROGADA: UNA MIRADA CRÍTICA DE LAS CUESTIONES TERMINOLÓGICAS, TÉCNICAS Y JURÍDICAS.....	213
ÁNGEL CORREDOR AGULLÓ	
I. BREVE INTRODUCCIÓN DE LOS ORÍGENES HISTÓRICOS Y CAUSAS DE PROLIFERACIÓN	214

Índice	13
II. EN TORNO A LOS PROBLEMAS TERMINOLÓGICOS Y CONCEPTUALES	215
1. Terminología	215
2. Conceptualización: la maternidad subrogada no es exclusivamente una técnica de reproducción asistida.....	217
III. EN TORNO A LA NO PROHIBICIÓN DE LA MATERNIDAD SUBROGADA.....	219
1. ¿La maternidad subrogada no está prohibida?	219
2. ¿No hay sanciones para la maternidad subrogada?	222
A) Normativa administrativa	222
B) Normativa penal.....	224
C) Normativa laboral: el incentivo de la maternidad subrogada.....	229
IV. CONCLUSIONES	233
V. BIBLIOGRAFÍA.....	234

Capítulo 8

GESTACIÓN POR SUSTITUCIÓN: CONTRATO Y ENTREGA/SURROGACY: CONTRACT AND DELIVERY	239
ELENA GOÑI HUARTE	
I. INTRODUCCIÓN.....	239
II. CONTRATO DE GESTACIÓN	240
2.1. Concepto de gestación y de maternidad	241
2.2. Dignidad de la mujer	243
A) Vulneración: indisponibilidad de la gestación.....	243
B) No vulneración: disponibilidad de la gestación.....	248
III. ENTREGA DEL HIJO	259
IV. CONCLUSIONES	264
V. BIBLIOGRAFÍA	266

Capítulo 9

NULIDAD DE PLENO DERECHO DE LA GESTACIÓN POR SUSTITUCIÓN COMERCIAL.....	271
CRISTINA B. MOSQUERA ORDÓÑEZ	
I. LA GESTACIÓN POR SUSTITUCIÓN: PRÁCTICA ILEGAL EN EL TERRITORIO NACIONAL.....	271
1.1. Práctica Prohibida en España	273

1.2. La ausencia de una legislación específica no permite la integración de la laguna legal al existir una norma que la prohíba de forma expresa.....	275
1.3. ¿Estamos ante un contrato o un abuso?	278
II. LAS PREVISIONES DE LAS LEYES Y CONVENIOS INTERNACIONALES CONTRASTAN RADICALMENTE CON LO QUE SUCEDE EN LA PRÁCTICA.....	287
III. LA PROHIBICIÓN DE LA GESTACIÓN DEFIENDE EL INTERÉS DE LOS MENORES AL IMPEDIR QUE LA VIDA HUMANA SEA OBJETO DEL COMERCIO	291
IV. EXTENSIÓN Y LÍMITES DE LA GESTACIÓN SUBROGADA EN EL MARCO DEL DERECHO COMPARADO.....	295
V. CONCLUSIONES.....	303
VI. BIBLIOGRAFÍA	305

Capítulo 10

LA GESTACIÓN POR SUSTITUCIÓN: DILEMAS ÉTICOS Y JURÍDICOS Y PERSPECTIVA DESDE EL PAPEL DE LAS ADMINISTRACIONES PÚBLICAS	307
JUAN FRANCISCO RODRÍGUEZ AYUSO	

I. ESTADO DE LA CUESTIÓN	307
II. ASPECTOS PRINCIPALES DE CONTEXTUALIZACIÓN	310
III. REGULACIÓN APLICABLE.....	317
IV. NÚCLEO DE LA CUESTIÓN	320
1. Determinación y concreción del parentesco en la gestación por sustitución	320
2. Atribución.....	321
V. SITUACIÓN A NIVEL INTERNO	325
VI. FENÓMENOS CONEXOS: ASISTENCIA REPRODUCTIVA	327
VII. REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS.....	336

Capítulo 11

CONSECUENCIAS ÉTICO-JURÍDICAS DEL INTERCAMBIO DE EMBRIONES. ¿QUÉ MUJER SERÁ MADRE?.....	337
---	-----

MARÍA JOSÉ SALAR SOTILLOS

MARTA ALBERT MÁRQUEZ

I. INTRODUCCIÓN.....	337
----------------------	-----

II. DETERMINACIÓN DE LA FILIACIÓN DE LOS HIJOS NACIDOS MEDIANTE TÉCNICAS DE REPRODUCCIÓN HUMANA ASISTIDA.	342
III. MATERNIDAD SUBROGADA EN EL DERECHO INTERNACIONAL Y EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO ESPAÑOL.....	343
1. La situación de la subrogación en el derecho internacional	343
2. La situación de la subrogación en el ordenamiento jurídico español	346
3. ¿Qué consecuencias tiene la legalización de la subrogación respecto a la determinación de la filiación de los nacidos mediante técnicas de reproducción humana asistida?	350
IV. ¿MATER SEMPER CERTA EST?	351
1. Intercambio de embriones en el Hospital Pertini de Roma.	352
2. Intercambio de embriones en el centro Cha de Los Angeles (EEUU).	355
IV. REFLEXIONES FINALES	356
VI. BIBLIOGRAFÍA	357

Capítulo 12

LA MATERNIDAD SUBROGADA EN LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO, CONFRONTADA CON LA DEL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS.....	361
---	-----

JOSÉ RAMÓN DE VERDA Y BEAMONTE

I. LA POSICIÓN DEL ORDENAMIENTO JURÍDICO ESPAÑOL: LA NULIDAD DEL CONTRATO Y LA ATRIBUCIÓN LEGAL DE LA MATERNIDAD A LA GESTANTE	362
II. LA POSICIÓN DE LA JURISPRUDENCIA ANTE LAS GESTACIONES POR SUBSTITUCIÓN REALIZADAS EN PAÍSES EXTRANJEROS, DONDE ESTA PRÁCTICA ES LEGAL	366
1. Imposibilidad de inscribir la filiación (interés superior del menor y mercantilización de la gestación y de la filiación)	368
2. Ajuste de la jurisprudencia interna a la emanada del Tribunal Europeo de Derechos Humanos.....	371
3. La posición contraria a la Ley de la Dirección General de los Registros y del Notariado: admisión de la inscripción, cuando se acompañe una resolución judicial extranjera en la que se determine la filiación del nacido.....	375
III. LA REACCIÓN: EL INFORME DEL COMITÉ DE BIOÉTICA DE ESPAÑA SOBRE LOS ASPECTOS ÉTICOS Y JURÍDICOS DE LA MATERNIDAD SUBROGADA	378

IV. LA RECIENTE REITERACIÓN POR PARTE DEL TRIBUNAL SUPREMO DE LA CONTRARIEDAD AL ORDEN PÚBLICO DE LA GESTACIÓN POR SUSTITUCIÓN DE CARÁCTER COMERCIAL...	380
V. BIBLIOGRAFÍA.....	386

Capítulo 13

GESTACIÓN SUBROGADA Y DIGNIDAD(ES): LA (IN)EXPERIENCIA PORTUGUESA.....	391
--	-----

JOÃO CARLOS LOUREIRO

I. “EL GRAN TEATRO DEL MUNDO” (CALDERÓN DE LA BARCA) O SOBRE LOS DRAMAS DE UNA VIDA (CON ESTRUCTURA) DRAMÁTICA. BREVE MEDITACIÓN EN TORNO A LA LLAMADA MATERNIDAD SUBROGADA.....	393
1. “El triunfo de la voluntad”.....	394
2. La “ultravictimización” o Girard de nuevo.....	395
3. Un llamado “derecho a la felicidad”.....	396
4. La afirmación de la “tecnociencia”.....	397
5. La alter-uterinidade y el sueño (pesadilla) de la post-uterinidade	398
II. ACTOS DE UN TEATRO LEGISLATIVO (Y JURISPRUDENCIAL) ...	400
1. El primer acto: una solución entredicha (2006).....	401
2. El segundo acto: el marco normativo permisivo de la gestación subrogada (Ley n. 25/2016, de 22 de agosto; también el Decreto Reglamentar (Regulamentar) 6/2017, de 31 de julio).....	403
3. El tercer acto: la Sentencia del Tribunal Constitucional – Acórdão n.º 225/2018	405
4. El cuarto acto: un nuevo fracaso legislativo (Acórdão TC n.º 465/2019).....	409
5. El quinto acto: ¿el telón final? La Ley n. 90/2021, de 16 de diciembre	410
III. LA “GESTACIÓN SUBROGADA” Y VALENCIA: O SOBRE LAS AMBIGÜEDADES DEL TURIA (“DE PLATA”, PERO TAMBIÉN DE DOLOR)	415
IV. BIBLIOGRAFÍA.....	417

Capítulo 14

GESTACIÓN SUBROGADA Y PRESTACION POR MATERNIDAD	423
--	-----

EMILIO J. BELENCOSO RODRIGO

I. INTRODUCCIÓN.....	423
----------------------	-----

II. REGULACIÓN NACIONAL DE LA PRESTACIÓN POR MATERNIDAD	425
III. PRONUNCIAMIENTOS DEL TRIBUNAL SUPREMO RESPECTO DE LA PRESTACION SOCIAL EN SUPUESTOS DE MATERNIDAD SUBROGADA	429
1. Sentencia del Tribunal Supremo de 25 de octubre de 2016.....	429
2. Sentencia del Tribunal Supremo de 16 de noviembre de 2016...	430
IV. PRONUNCIAMIENTOS EUROPEOS Y ASUNTOS C-167/12 Y C-363/12	435
V. EL INTERÉS SUPERIOR DEL MENOR	440
VI. PROPUESTAS Y PREGUNTAS PARLAMENTARIAS SOBRE LA PRESTACIÓN SOCIAL Y LA GESTACIÓN SUBROGADA.....	443
VII. CONCLUSIONES.....	445
VIII. BIBLIOGRAFÍA.....	447

Capítulo 15

EFFECTIVIDAD DE LA MEDIACIÓN EN LOS CONFLICTOS DERIVADOS DE LOS CONTRATOS DE GESTACIÓN POR SUSTITUCIÓN...	449
---	-----

MAR ARANDA JURADO

I. INTRODUCCIÓN.....	449
II. LOS CONFLICTOS EN TORNO A LA MATERNIDAD SUBROGADA	452
III. LA MEDIACIÓN EN LOS CONFLICTOS SURGIDOS EN EL SENO DE UN CONTRATO DE GESTACIÓN POR SUSTITUCIÓN.....	454
1. Instrumentos normativos que favorecen la práctica de la mediación	454
A) Normativa internacional	454
B) Normativa europea.....	455
C) Normativa española.....	459
2. Justificación de la aparición de las ADR y su encaje en el ordenamiento jurídico español.....	461
3. Principios rectores del procedimiento de mediación	469
A) Voluntariedad.....	469
B) Igualdad.	470
C) Imparcialidad y neutralidad.	471
D) Confidencialidad.	471
E) Otros principios rectores.	472
IV. EFICACIA DE LA MEDIACIÓN EN CONFLICTOS POR MATERNIDAD SUBROGADA	474
V. BIBLIOGRAFÍA.....	476