

FRANCISCO FARFÁN MOLINA

**PROCURADOR DELEGADO ANTE LA SALA DE CASACIÓN
PENAL DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA.**

**EUTANASIA, DERECHOS FUNDAMENTALES
Y LEY PENAL**

SEGUNDA EDICIÓN



EDICIONES NUEVA JURÍDICA
2008

gtz

Embajada
de la República Federal de Alemania
Bogotá

PROYECTO PROFIS
DONACIÓN

CONTENIDO

PRESENTACIÓN	17
--------------------	----

CAPÍTULO PRIMERO

INTRODUCCIÓN Y CONSIDERACIONES GENERALES

CAPÍTULO SEGUNDO

PRECISIONES TERMINOLÓGICAS

1	EUTANASIA	35
1.1	EUTANASIA ACTIVA	36
1.2	EUTANASIA PASIVA (ORTOTANASIA, ADISTANASIA)	37
2	AYUDA AL SUICIDIO	41
3	EL CONCEPTO JURÍDICO DE LA MUERTE	45
4	ENCARNIZAMIENTO TERAPÉUTICO	48
5	CUIDADOS PALIATIVOS	49
6	TESTAMENTO VITAL	50

CAPÍTULO TERCERO

LAS TEORÍAS EN TORNO A LA EUTANASIA DESDE UNA PERSPECTIVA GENERAL

1	LA TESIS DEL DEBER JURÍDICO Y EL DEBER ÉTICO (MORAL) DE SEGUIR VIVIENDO	53
---	--	----

2	TESISA FAVOR DE LA EUTANASIA	54
2.1	EL DERECHO A LA MUERTE CON CARÁCTER ABSOLUTO	54
2.2	LA TESIS DE BOTTKÉ	55
2.3	LOS ARGUMENTOS A FAVOR DE LA DIGNIDAD HUMANA	56
2.4	EL PUNTO DE VISTA DE DWORKIN	57
3	LA POSICIÓN DE LA DEFENSORÍA DEL PUEBLO EN COLOMBIA (MADRID-MALO)	58
4	LA ENCÍCLICA DE JUAN PABLO II. EL EVANGELIO DE LA VIDA	59
4.1	LAS AMENAZAS ACTUALES A LA VIDA HUMANA	60
4.2	DERECHO A LA VIDA, DERECHOS HUMANOS Y LIBERTAD	61
4.3	POSICIÓN FRENTE A LEGÍTIMA DEFENSA, LA PENA DE MUERTE Y EL ABORTO.	64
4.4	YO DOY LA MUERTE Y DOY LA VIDA (Dt. 32, 39): EL DRAMA DE LA EUTANASIA	68
4.5	EL SOPORTE FILOSÓFICO DE LA ENCÍCLICA	72
4.6	LA OBJECCIÓN DE CONCIENCIA	76

CAPÍTULO CUARTO

LA EUTANASIA EN EL DERECHO COMPARADO

1	HOLANDA	81
1.1	LOS ANTECEDENTES (FASE JURISPRUDENCIAL)	82
1.2	CASO ROTTERDAN	82
1.3	CASO ALKMAAR	83
1.4	CASO GRONINGEN	85
1.5	CASO CHABOT	85
1.6	LA LEY QUE REGULA LA EUTANASIA	86
1.7	BELGICA Y EL KIT DE EUTANASIA	90

2	EE.UU.	91
2.1	EL CASO KAREN QUINLAN	91
2.2	LA DOCTRINA POSTERIOR	93
2.3	EL CASO SAIKEWICH	94
2.4	EL CASO NANCY CRUZAN	96
2.5	CASO TERRI SHIAVO	103
2.6	LA LEY QUE REGULA LA EUTANASIA EN EL ESTADO DE OREGON	105
2.7	EL TERRENO POLITICO	107
3	ESPAÑA	108
3.1	LA EUTANASIA PASIVA. FUNDAMENTO CONSTITUCIONAL	108
3.2	CASO GRAPO	111
3.3	EUTANASIA ACTIVA Y AYUDA EJECUTIVA SUICIDIO	114
3.4	EL CASO RAMÓN SAN PEDRO	126
4	COLOMBIA	129

CAPÍTULO QUINTO

FUNDAMENTOS CONSTITUCIONALES DE LA EUTANASIA Y EL SUICIDIO ASISTIDO. ANALISIS DESDE LA PERSPECTIVA DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES

1	LA VIDA COMO BIEN JURÍDICO TUTELADO. CONCEPTO NORMATIVO Y TUTELA PENAL	139
2.	LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE CONSTITUCIONAL SOBRE DERECHO A LA VIDA (LA CONCEPCIÓN NORMATIVA)	143
3.	EL ESTADO DEL ARTE EN LA DOCTRINA	144

CAPÍTULO SEXTO

LA SENTENCIA DE LA CORTE CONSTITUCIONAL COLOMBIANA SOBRE EUTANASIA.

1	EL CONTENIDO DEL FALLO	151
2	PRIMER SALVAMENTO DE VOTO	161
3	SEGUNDO SALVAMENTO DE VOTO	163
4	TERCER SALVAMENTO DE VOTO	165
5	ACLARACIÓN ESPECIAL DEL VOTO	166
6	SEGUNDA ACLARACIÓN DE VOTO	170
7	COMENTARIOS	171

CAPÍTULO SIETE

EUTANASIA Y PRINCIPIO DE PROPORCIONALIDAD

1	EL PRINCIPIO DE PROPORCIONALIDAD. CONCEPTO, CARACTERÍSTICAS Y ESTRUCTURA	179
2	LA ESTRUCTURA DE LA PONDERACIÓN	184
3	EL PRINCIPIO DE PROPORCIONALIDAD EN MATERIA PENAL	187
4	LA SENTENCIA C-239 DE 1997. A LA LUZ DEL PRINCIPIO DE PROPORCIONALIDAD	189

CAPÍTULO OCTAVO

EUTANASIA Y LEY PENAL

1	LAS CONDUCTAS SANCIONADAS PENALMENTE	197
2	EL CASO ESPAÑOL	199
3	PROYECTO ALTERNATIVO DEL GRUPO DE POLÍTICA CRIMINAL ESPAÑOL	200
4	LA SOLUCIÓN PROPUESTA POR GIMBERNAT	203
5	LA DISPONIBILIDAD DEL BIEN JURÍDICO: LA TEORÍA DEL PROFESOR ZAFFARONI	204
6	LA TESIS DEL PROFESOR JAKOBS	206
7	EL HOMICIDIO EUTANÁSICO EN EL DERECHO PENAL COLOMBIANO. (ANÁLISIS DOGMÁTICO)	207
7.1	EL HOMICIDIO PIADOSO EN EL CÓDIGO PENAL DE 1936	207
7.2	LOS PROYECTOS DE REFORMA AL CÓDIGO PENAL DE 1936	209
7.3	ESTRUCTURA DEL TIPO PENAL EUTANÁSICO EN EL CÓDIGO PENAL DE 1980 (LOS PROBLEMAS JURÍDICOS PLANTEADOS)	211
7.3.1	Cualificación del sujeto pasivo (persona que padezca lesión corporal o enfermedad)	212
7.3.2	El carácter grave e incurable de la enfermedad	214
7.3.3	Los intensos sufrimientos del sujeto pasivo. (La problemática de los dolores morales)	217
7.3.4	El móvil del delito. (La piedad)	223
7.3.5	Los aspectos atinentes al consentimiento de la víctima	225
7.3.6	La eutanasia por omisión	226

7.3.7	Homicidio por piedad y causales de agravación punitiva	228
7.4	EL HOMICIDIO POR PIEDAD EN EL CÓDIGO PENAL DE 2000	229
7.5	CONSENTIMIENTO DE LA VÍCTIMA, HOMICIDIO EUTANÁSICO Y ENFERMOS TERMINALES	230
7.6	ANÁLISIS DOGMÁTICO DEL HOMICIDIO POR PIEDAD EN EL C.P DE 2000	234
7.6.1	Sujeto activo	234
7.6.2	La existencia de lesión corporal o enfermedad	235
7.6.3	Los intensos sufrimientos	237
7.6.4	El sentimiento de piedad: móvil del homicidio	238
7.6.5	El resultado muerte	239
8	LA INDUCCIÓN O AYUDA AL SUICIDIO SIMPLE, Y SU MODALIDAD EUTANÁSICA ATENUANTE, PARA PONER FIN A INTENSOS SUFRIMIENTOS (ART 107, NUMERALES 1 Y 2 DEL C.P)	239
8.1	ANÁLISIS DOGMÁTICO DEL ARTÍCULO 107, NUMERAL 1 DEL CÓDIGO PENAL	
8.1.1	La inducción al suicidio	241
8.1.2	La ayuda efectiva al suicidio	243
8.1.3	La ayuda al suicidio por omisión	244
8.1.4	Inducción o ayuda al suicidio con fines eutánasicos	245
9	NUESTRA OPINIÓN	247

CAPÍTULO NUEVE

EL CONSENTIMIENTO INFORMADO COMO PRESUPUESTO ESENCIAL DE LAS CONDUCTAS EUTANÁSICAS

1	CONSENTIMIENTO Y AUTONOMÍA MORAL DEL SUJETO	251
2	REQUISITOS DE VALIDEZ DEL CONSENTIMIENTO INFORMADO	258
3	EL CONSENTIMIENTO COMO CAUSAL DE AUSENCIA DE RESPONSABILIDAD EN MATERIA PENAL	261

4	EL CONSENTIMIENTO EN EL CÓDIGO PENAL COLOMBIANO VIGENTE	264
5	EL CONSENTIMIENTO INFORMADO EN LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE CONSTITUCIONAL COLOMBIANA	269

CAPÍTULO DÉCIMO

EL PROYECTO DE LEY QUE REGULA EL DERECHO A LA MUERTE DIGNA

1	LAS NORMAS FUNDAMENTALES DE LA PROPUESTA LEGISLATIVA ...	277
2	TOMA DE POSTURA Y PROPUESTA	280

CAPÍTULO UNDÉCIMO

EUTANACIA Y OBJECCIÓN DE CONCIENCIA

1	OBJECCIÓN DE CONCIENCIA. CONCEPTO Y NATURALEZA	287
2	LA OBJECCIÓN DE CONCIENCIA EN EL ÁMBITO MÉDICO	289
3	REQUISITOS Y LÍMITES	291

CAPÍTULO DUODÉCIMO

CONSIDERACIONES CRÍTICAS Y REFLEXIÓN PERSONAL

CONCLUSIONES	307
BIBLIOGRAFÍA	311
REFERENCIAS JURISPRUDENCIALES	319