

CARLOS A. GHERSI (DIRECTOR)

**MARÍA F. YAPUR DE CHELI - PATRICIA P.
CERIANI - ANDRÉS SIERRA**

PRUEBA DE ADN GENOMA HUMANO

- **Derecho a la identidad y derecho a la intimidad.**
- **Valor probatorio de la pericia biológica.**
- **Filiación. Acciones y procedimiento.**
- **Técnicas destinadas a demostrar la identidad y el nexo filial.**
- **Genoma y seguro de vida.**
- **Jurisprudencia.**



RIVADAVIA 1225 - CIUDAD DE BUENOS AIRES

ÍNDICE

PRESENTACIÓN	7
--------------------	---

CAPÍTULO I

DERECHO A LA IDENTIDAD Y DERECHO A LA INTIMIDAD

1. La importancia real de la identidad y de la intimidad	15
2. La identidad como condición de la dignidad	17
3. La intimidad como espacio y tiempo de la persona con su ser	19

CAPÍTULO II

EVOLUCIÓN DE LAS TÉCNICAS DE ESTUDIO DE LOS POLIMORFISMOS DE ADN DESTINADAS A DEMOSTRAR LA IDENTIDAD Y EL NEXO FILIAL

1. Introducción	23
2. Evolución de las pruebas biológicas e influencia del avance científico en la determinación de la identidad y de la paternidad	24
a) Las Leyes de Mendel	24
b) Semejanzas en los caracteres antropomórficos, patológicos y fisiológicos	25
c) Sistemas sanguíneos	26
1) Sistema "AB0"	27
2) Sistema "M y N"	28
3) Sistema "P"	29
4) Sistema "Rhesus"	29
5) Sistema "Kell-Cellano"	29
6) Sistemas "Lutheran, Duffy, Kidd y Aubeger"	29
7) Sistema "S"	29
d) Grupos de proteínas séricas	29
e) Sistema HLA de histocompatibilidad	30
f) Exhumación del cadáver	32

g) Exámenes biológicos a los abuelos o a otros parientes cercanos	32
h) Otras pruebas biológicas	33
i) Prueba del ADN	33
3. Utilidad de las huellas del ADN	35
4. Bases frecuenciales de la población	36
5. Pericia del ADN. Procedimiento	38
a) Técnica Southern Blot o hibridación con sondas	40
1) Etapas del estudio de marcadores genéticos. Técnica Southern Blot	42
2) Sondas de lugar múltiple o "multilocus" (MLPs) y de lugar único o "unilocus" (SLPs). Sus aplicaciones en la determinación de la identidad y de la paternidad biológica	42
i) Sondas de lugar múltiple. ADN "fingerprint multilocus"	42
ii) Sondas de lugar único. ADN "fingerprint unilocus", "single locus" o "monolocus"	43
iii) Ventajas e inconvenientes de las sondas "multi" y "unilocus"	44
b) Reacción en cadena de la polimerasa (PCR)	45
1) Fases de la reacción en cadena de la polimerasa	46
i) Desnaturalización	46
ii) Hibridación	47
iii) Extensión	47
2) Ventajas de la PCR respecto de las anteriores técnicas de análisis genético	47
3) Sistemas de electroforesis	48

CAPÍTULO III

VALOR DE LA PRUEBA DE ADN EN LAS ACCIONES DE FILIACIÓN

1. Introducción	51
Presentación metodológica	55
2. El avance científico de las pruebas biológicas y su influencia en la determinación jurídica de la paternidad. Valor probatorio	56
a) Primera etapa: la prueba hematológica y las decisiones judiciales registradas hasta la década del '70	56
Cuantificación de la probabilidad de la paternidad	59
b) La Prueba de Compatibilidad Inmunogenética (PCI)	61
1) Segunda etapa: determinación de la paternidad por el sistema HLA o Complejo Mayor de Histocompatibilidad	61

2) Tercera etapa: los estudios relativos a la tipificación del ADN	63
3) Indicaciones del sistema HLA y de la tipificación del ADN en el fuero civil	64
4) ¿Basta esta pericia o el juez debe, en todos los casos, fundar su decisorio también en otra prueba?	65
i) Seriedad en las pericias biológicas	66
ii) Lista de requisitos básicos para la utilización del estudio del polimorfismo del ADN en una investigación de filiación biológica	69
3. Negativa a someterse a las pruebas biológicas	70
a) Los derechos de la personalidad y el derecho a conocer la identidad biológica en el constitucionalismo civil	71
1) La unidad de la filiación	71
2) Antinomia entre normas constitucionales de fuente internacional y normas constitucionales originarias en materia de filiación	73
3) Conflicto entre el derecho a la identidad y el derecho a la integridad física, a defenderse, a no autoincriminarse y a la intimidad	77
b) Constitucionalidad de las consecuencias que se extraen de la negativa injustificada a someterse a estos exámenes	78
4. Variación en el tiempo de los efectos procesales que acarrea la negativa a someterse a las pruebas biológicas	83
a) Primera etapa: presunción en contra de quien se niega a someterse al examen hematológico. Decisiones judiciales registradas hasta la década del '70	83
b) Segunda etapa: renuencia paterna a la prueba del HLA	84
c) Prueba genética y prueba de las relaciones sexuales, "exceptio plurium concumbentium" y testimonial antes y después de la segunda etapa	85
5. Evolución legislativa	88
a) Ley 23.511, de Creación del Banco Nacional de Datos Genéticos. Art. 4. Indicios y presunciones	91
b) Orden de prelación en las pruebas de filiación	91
c) Observaciones en cuanto a sus alcances	92
d) ¿Qué debe entenderse por indicio contrario a la posición sustentada por el renuente?	93
6. Negativa al sometimiento de la prueba biológica en la tercera etapa	95
La negativa del demandado ¿podría constituir base suficiente para fundar la sentencia que declare la filiación?	97

7. Obligatoriedad de los exámenes biológicos. Efectos del reconocimiento de filiación alegada ante la negativa a colaborar con el peritaje de la PCI. Manifestaciones jurisprudenciales “de lege ferenda” 100

APÉNDICE DE JURISPRUDENCIA

1. Valor probatorio de la prueba biológica 104
- a) Sistema HLA, o Complejo Mayor de Histocompatibilidad y prueba de ADN 104
- b) Prueba biológica unida a otros medios de prueba 105
2. Exámenes biológicos practicados a los abuelos o a otros parientes cercanos 105
3. Negativa del demandado a someterse a la prueba biológica 106
- a) Indicio o presunción en contra de la posición sustentada por el renuente 107
- b) Prueba testimonial y renuencia paterna 109
4. Negativa injustificada 110
5. Ausencia de prueba biológica 110
6. Compulsión física sobre el presunto padre biológico 110
7. Constitucionalidad del art. 4 de la ley 23.511 111
8. Derecho a la identidad 111
- a) Indicio legal y derecho a la identidad 112
- b) Conflicto entre el derecho a no incriminarse y el derecho a la identidad 112
- c) Interés superior del niño 112
- d) Exhumación del cadáver 113
- 1) Conflicto entre el derecho a la identidad y el derecho de los herederos del causante 113
- 2) Deber de colaboración en el proceso 113
- 3) Valor probatorio de la prueba biológica 113
9. Filiación “post mortem”. Renuencia de ascendiente colateral o descendiente del pretenso padre 114
10. Filiación. Matrimonio 114
11. Amplitud probatoria. Art. 4 de la ley 23.511 115
12. Orden de prelación del art. 4 de la ley 23.511 115
13. Ámbito de aplicación de la ley 23.511 116

CAPÍTULO IV

GENOMA HUMANO

1. Introducción 117
2. Descripciones preliminares 118

3. ¿Cuál es la estructura del ADN?	119
4. ¿Qué son las proteínas?	120
5. El hecho biológico	129
6. Problemas éticos relacionados con la clonación humana	132
7. Ante los derechos del hombre y la libertad de investigación .	136
8. Embrión humano y personalidad	137
9. Conclusiones	141
10. Valoración y análisis	143

CAPÍTULO V

TEST GENÉTICOS Y SEGURO DE VIDA

1. Introducción	145
2. Los nuevos desafíos	147
3. Genoma humano y seguros	151
4. Seguros sociales y privados	153
5. Contrato de seguro de personas. Test genéticos	154
a) La perspectiva desde las compañías de seguros	156
b) La visión del Derecho del Consumidor	157
6. Reticencia	159
7. Corolario	163
JURISPRUDENCIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE LA NACIÓN: fallo del 30/9/03, <i>in re</i> "V. F., E. K. s/incidente de apelación"	167