

GRACIELA N. MESSINA DE ESTRELLA GUTIÉRREZ

BIODERECHO

Prólogo de
ATILIO ANÍBAL ALTERINI

Biología
Técnicas de procreación asistida
Ingeniería genética
Responsabilidad civil
Derecho comparado
Convenciones, pactos y declaraciones internacionales

WALTER DAVID PELLE - ANA MARÍA VERNETTI
INVESTIGADORES



ABELEDOPERROT
BUENOS AIRES

ÍNDICE

CAPÍTULO I

LOS TIEMPOS DE LA BIOTECNOLOGÍA

I. Introducción	9
II. Biotecnología e ingeniería genética.....	11
III. Situación de los avances tecnocientíficos y biotecnológicos en nuestro país	14

CAPÍTULO II

BIODERECHO

I. Introducción	17
II. De la Bioética al Bioderecho	19
1. El Bioderecho.....	25
III. Contenidos del Bioderecho.....	26
1. Derecho constitucional	27
2. Derecho civil.....	27
3. Derecho comercial	28
4. Derecho laboral.....	28
5. Derecho penal	28

CAPÍTULO III

EL INICIO DE LA VIDA HUMANA

I. Distintas teorías biológicas, genéticas, médicas.....	31
II. Bases para determinar el inicio de la vida humana	32
1. Desde la penetración del óvulo por el espermatozoide.....	33

2.	Desde la unión de los pronúcleos del óvulo y el espermatozoide.....	36
3.	Desde la implantación o nidación.....	38

CAPÍTULO IV

STATUS JURÍDICO DEL NASCITURUS

I.	Antecedentes históricos de las nociones de persona y sujeto de derecho.....	43
1.	Derecho Romano: la practicidad de sus juristas.....	43
1.1.	Conceptos de persona y sujeto de derecho en Roma ..	44
1.2.	El comienzo de la existencia de la persona humana ..	46
1.3.	La situación jurídica del <i>nasciturus</i>	46
1.4.	Reflexión	47
2.	Otras posturas	48
II.	Problemas originados por las técnicas de fecundación asistida ..	49
III.	El Código Civil argentino.....	50
IV.	Las normas de jerarquía constitucional.....	52
1.	Introducción.....	52
2.	Planteos constitucionales.....	53
3.	Normas incorporadas a la Constitución Nacional con probable repercusión en futuras leyes sobre fecundación asistida	56
3.1.	Aclaración previa	56
3.2.	Convención Americana sobre Derechos Humanos (Pacto de San José de Costa Rica)	56
3.3.	Convención sobre Eliminación de todas las Formas de Discriminación contra la Mujer.....	58
3.4.	Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales	59
3.5.	Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos ..	59
3.6.	Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre.....	59
3.7.	Declaración Universal de Derechos Humanos.....	60
3.8.	Convención sobre los Derechos del Niño	60
V.	Conclusiones del capítulo.....	64

CAPÍTULO V

TÉCNICAS DE PROCREACIÓN ASISTIDA

I. Técnicas aplicables	66
1. Tratamientos simples o de complejidad primaria	66
1.1. Estimulación ovárica	66
1.2. Inseminación artificial (IA)	66
1.2.1. Inseminación artificial homóloga (IAH)	67
1.2.2. Inseminación artificial heteróloga (IAD)	69
2. Técnicas de complejidad secundaria	70
2.1. Fecundación <i>in vitro</i> (FIV)	70
2.2. GIFT (transferencia intratubaria de gametos) TIE	72
2.3. PROST, TET, ZIFT	73
2.4. Otras técnicas de micromanipulación	73
2.5. Maternidad subrogada o cesión de útero	75
2.5.1. Nulidad contractual de la fecundación por cuenta de otro en el sistema jurídico argentino	76

CAPÍTULO VI

INGENIERÍA GENÉTICA

I. Glosario de términos más usados	79
II. Proyecto Genoma Humano	80
III. Utilizaciones y aplicaciones de las técnicas genéticas en el ser humano	85
1. Técnica génica somática	85
2. Terapia génica en línea germinal	87
3. Manipulación génica perfecta	89
4. Manipulación eugénica	89
IV. Ingeniería genética y manipulación	94
1. Clonación	96
1.1. Generalidades	96
1.2. Concepto y evolución	98
1.3. Reacciones jurídicas. Intentando "atrapar" el futuro .	105
2. Ectogénesis	108
3. La fecundación y la gestación inter especies	109
4. Intervenciones sobre el genoma humano	109
V. Derechos de la persona y genética	110

VI. Sujetos involucrados en la práctica génica.....	115
1. El investigador. Derechos-deberes. Responsabilidad. Recomendaciones de encuentros científicos, jurídicos y éticos	115
2. El genoterapeuta. Concepto. Responsabilidad civil. Régimen aplicable. Declaración de Bilbao de 1993. Recomendaciones. Daño individual y colectivo. Prevención	118
2.1. Concepto	118
2.2. Responsabilidad civil. Régimen aplicable	118
2.3. Daño individual y colectivo. Prevención	119

CAPÍTULO VII

DAÑOS

I. Responsabilidad civil emergente de la aplicación de técnicas biogénicas	123
II. Inseminación artificial y responsabilidad por daños	124
III. Sistemas de indemnización en el Derecho argentino	125
1. Opinión de la doctrina nacional.....	125
2. Criterios de unificación.....	126
IV. Responsabilidad civil del dador de gametos (el donante)	128
1. Legitimación del niño	129
2. Anonimato del dador en la IAD.....	129
3. <i>Quid</i> del dador en la inseminación artificial homóloga.....	131
V. Responsabilidad civil del marido	132
1. Legitimación activa de la madre en la inseminación artificial homóloga o de los padres en la heteróloga	135
VI. Cuestiones de responsabilidad en la IAD	135
VII. Inseminación <i>post-mortem</i>	136
VIII. Responsabilidad civil del médico y de la institución asistencial.	137
1. El contorno jurídico	137
1.1. La objetivación de sus fundamentos	140
1.2. La aplicación del concepto de “daño grupal” para muchas formas de producción de daños.....	141
2. La responsabilidad profesional.....	141
2.1. Concepto de profesional.....	141
2.2. El profesional frente al profano: la irrupción del consumidor.....	143
3. Responsabilidad contractual	146

4.	Obligaciones de medios y de resultado.....	148
5.	Opinión con especial referencia a la responsabilidad del médico ginecólogo, genetista, genoterapeuta	151
6.	Reparación de los daños por mala praxis: el médico y la institución asistencial.....	152

CAPÍTULO VIII

**DERECHO COMPARADO Y PROYECTOS
LEGISLATIVOS EN LA REPÚBLICA ARGENTINA**

I.	Análisis de algunos regímenes normativos de Derecho comparado sobre temas de Bioderecho.....	157
1.	Introducción.....	157
2.	Alemania.....	158
3.	Australia.....	160
4.	Bolivia.....	160
5.	Brasil.....	160
6.	Dinamarca.....	161
7.	EE.UU.	161
8.	España.....	163
9.	Francia.....	168
10.	Gran Bretaña.....	172
11.	Noruega.....	175
12.	Portugal.....	176
13.	Suecia.....	177
14.	Uruguay.....	178
15.	A nivel supranacional	179
15.1.	Convenio para la Protección de los Derechos Humanos y la Dignidad del Ser Humano con respecto a las Aplicaciones de la Biología y la Medicina	179
15.2.	Declaración Universal sobre el Genoma Humano y los Derechos Humanos.....	184
15.3.	Análisis de los proyectos legislativos en la República Argentina sobre procreación asistida.....	186
15.3.1.	Proyecto de la diputada María Florentina Gómez Miranda	187
15.3.2.	Proyecto de los diputados López de Zavalía, Meneghini, Ibarbia, Álvarez Echagüe, Topa, Toma, Ibarreche, Germano, Gallo y Fernández Gil.....	189

15.3.3. Proyecto de los diputados Marta Martín de De Denardo, Juan Pablo Cafiero y Eduardo M. Ferreyra	190
15.3.4. Proyecto del diputado Eduardo O. Camaño...	191
15.3.5. Proyecto del diputado Carlos A. Romero	192
15.3.6. Proyecto de los senadores Britos, Del Valle Rivas, Bittel, Figueroa, Ludueña, Sánchez, Vaca y Rubeo	194
15.3.7. Proyecto de los diputados Claudio R. Mendoza y Silvia E. Troyano.....	194
15.3.8. Proyecto de los diputados Carlos F. Ruckauf y Alberto Iribarne.....	198
15.3.9. Proyecto del diputado Juan Pablo Cafiero.....	203
15.3.10. Proyecto de los diputados Graciela Camaño y José M. Corchuelo Blasco	205
15.3.11. Proyecto de los diputados Orquin, Vicchi, Parente, González Gass, Gauna y Salvador ...	206
15.3.12. Proyecto de los senadores Storani y Lafferièrè	207
15.3.13. Proyecto de los legisladores Natale y Antelo	209
15.3.14. Proyecto del legislador Luis M. González.....	209
15.3.15. Proyecto presentado por Andrés J. Fescina ...	210
15.3.16. Proyecto presentado por los legisladores Corchuelo Blasco y Durrieu	210
15.3.17. Proyecto de ley consensuado con media sanción en la Cámara de Senadores (año 1997)..	210
IX. Bibliografía.....	213