

“ACTUALIDAD EN MATERIA DE FILIACIÓN Y TÉCNICAS DE REPRODUCCIÓN HUMANA ASISTIDA”

**La Plata, 14/03/2017
MARISA HERRERA**

“La ciencia apenas sirve para darnos una idea de la extensión de nuestra ignorancia”.

Félicité Robert de Lamennais

EL ANARQUISTA MIJAÍL BAKUNIN DIJO SOBRE ÉL A MANERA DE ELOGIO: "SI HUBIERA VIVIDO MÁS, HABRÍA RESULTADO SIENDO ATEO"

**¿HAY MUCHO DE
NOVEDOSO EN LA
FILIACION POR
NATURALEZA?**



Cámara Segunda Civil y Comercial Sala 3 Paraná Entre Ríos

20/02/2017

4

11:25 AM

- Se confirma la sentencia que admitió la impugnación del reconocimiento de su paternidad de una niña, y dispuso que tanto la madre biológica como el actor -cuya paternidad fue impugnada- arbitraran los medios tendientes a mantener y garantizar a la menor una cobertura de obra social que le permita afrontar las necesidades especiales de atención de su salud en virtud de la discapacidad que presenta, por cuanto se aplica analógicamente al caso el art. 676, Código Civil y Comercial (progenitores afines).

EXTENDIENDO LOS LIMITES DE LOS DESAFIOS JURIDICOS: la práctica casera

**▶ ¿FILIACION POR
NATURALEZA O
BIOLOGICA O TRHA?**

**SENTENCIA.- En la ciudad de XXXXXX,
Guanajuato, siendo el día XXXXXX del mes de
octubre del año 2015**

6

11:25 AM

- ▶ Acción de “declaración judicial de reconocimiento de paternidad y otras prestaciones”
- ▶ La parte actora basó su reclamo en los hechos que relató en su escrito inicial de demanda, de los que se desprende que, en lo medular, señala que la accionante (LA DEMANDANTE), llegó a la ciudad de Celaya, Guanajuato, a laborar en el mes de XXXXXX del 2008 dos mil ocho, como perito de la procuraduría del Estado, donde el demandado (EL DEMANDADO), también laboraba y se desempeñaba como técnico, por lo que a partir de esa fecha comenzaron a salir con los compañeros de trabajo, en plan de amigos, luego las salidas se hicieron más frecuentes hasta el 2009 dos mil nueve, pero a partir de este año, comenzaron a salir con menos compañeros, los cuales todos iban a su domicilio de la demandante para ver los partidos de fútbol, por lo que la comunicación con el demandado era más constante, ya que hablaban mucho por teléfono, ya para el año 2010 dos mil diez, su comunicación por teléfono aumentó y eran íntimos amigos

Acá viene el por qué pasamos de filiación a TRHA casera?

7

- ▶ **Aduce que en relación al hijo del cual se le reclama la filiación y paternidad, fue en fecha 24 veinticuatro de XXXXXX del año 2011 dos mil once, en que la actora (LA DEMANDANTE) le practico al demandado sexo oral sin utilización de preservativo, produciéndose su eyaculación en la boca de la actora, adquiriendo con ello una muestra del semen del demandado por lo que refiere que la actora pudo haberlo utilizado para realizar una autoinseminación, situación que es dable considerar, en virtud de que la actora al igual que el demandado tienen la licenciatura en químico, farmacéutico - biólogo, y por ende, cuenta con los conocimientos necesarios para llevar a cabo la inseminación de mérito**

SE RESUELVE: se declara procedente la acción intentada por la parte actora, esto es, se declarará el Reconocimiento de Paternidad del señor (EL DEMANDADO) a favor de su hijo (EL NIÑO), en virtud de lo cual se deberán de hacer las correspondientes anotaciones marginales en la partida de nacimiento número

- ▶ ¿Y SI HUBIERA SIDO SOLO UNA VEZ?
- ▶ ¿LA INSEMINACION CASERA O RUSTICA DEBE SER CONSIDERADA FILIACION BIOLOGICA O POR TRHA?
- ▶ ¿JUEGA MAS EL CONSENTIMIENTO O EL ADN?

¿Movilizar principios “inamovibles”?

La puesta en crisis del binarismo

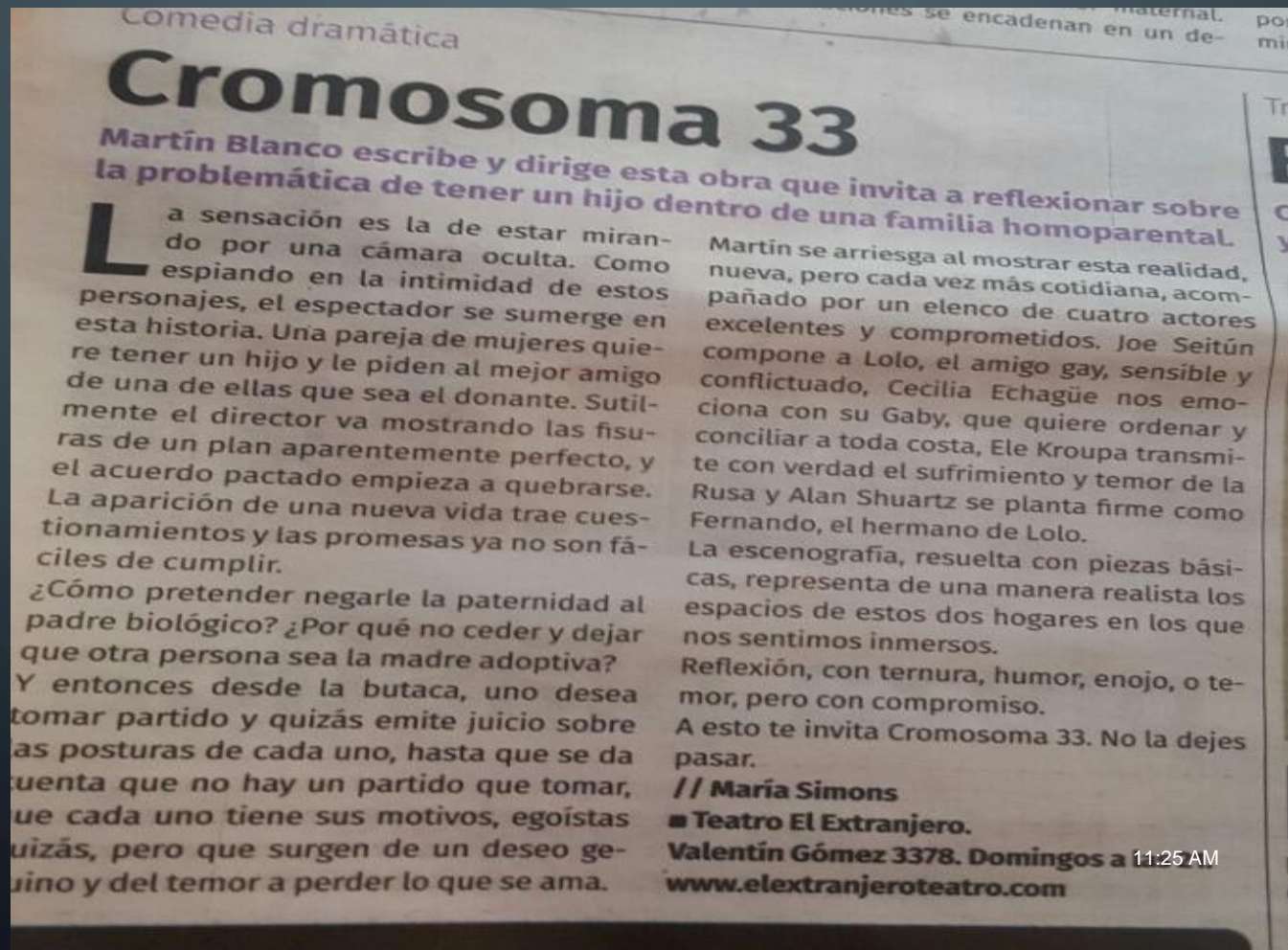
**LAS PRACTICAS
CASERAS**



ARTICULO 558.- Fuentes de la filiación. Igualdad de efectos. La filiación puede tener lugar por naturaleza, mediante técnicas de reproducción humana asistida, o por adopción. La filiación por adopción plena, por naturaleza o por técnicas de reproducción humana asistida, matrimonial y extramatrimonial, surten los mismos efectos, conforme a las disposiciones de este Código.

Ninguna persona puede tener más de dos vínculos filiales, cualquiera sea la naturaleza de la filiación.

LA CUESTION COMPLEJO DE LAS “PRACTICAS CASERAS”



Un mail del 02/03/2017

☞ Mi pareja (sigo con M., pero ahora tengo otra relación más) vive en la ciudad de Santa Fe y se está inseminando con un donante conocido. La inseminación es casera. Ellxs firmaron un contrato delante de una abogada. Pero leyó cosas de la Sociedad Argentina de Medicina Reproductiva y se preocupó muchísimo porque dicen que según el nuevo CCyC las inseminaciones caseras producen efectos de filiación por vía natural. Lo leí de nuevo y no veo que diga eso, sino que no dice nada sobre esas inseminaciones, además de que esta gente obviamente quiere desalentar toda práctica que prescinda de su intervención. Nadie mejor que una de las autoras para consultarle sobre esto, por eso te molesto.

☞ Al ser una inseminación casera con donante conocido, no hay banco de semen, no hay médicx, no hay un consentimiento informado producido dentro del sistema médico. Por eso ella tiene mucho temor de no poder inscribir a la criatura como hijx sólo de ella porque teme que le pidan un consentimiento médico como condición, y ahora tiene mucho temor de que el donante quede inscripto como padre. No es lo que él quiere, por otro lado, entre ellxs no hay conflicto de intereses.

☞ Además, te hago otra pregunta. Ella arrancó esto antes de que nuestra relación llegara a este punto. Si quedara embarazada, ¿podemos hacer que yo figure también como madre o para que eso sea posible hay que firmar papeles antes del embarazo sí o sí?

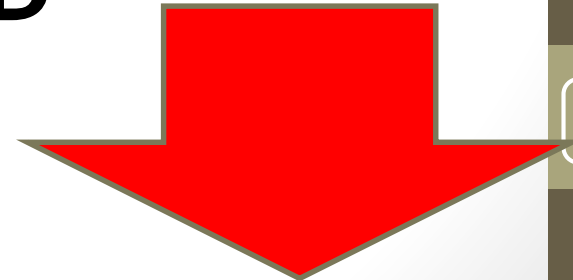
☞ Y una pregunta más, última prometo. Yo también estoy en tren de embarazarme. ¿Habrá chances de inscribir a esx hijx con tres madres? la no monogamia tiene sus complejidades, ja.

☞ Lo que me puedas aclarar sobre estas cosas, nos viene muy bien.

☞ Muchas gracias.

“REVOLUCION REPRODUCTIVA”

**PONE EN CRISIS:
LA NOCION DE FAMILIA/FAMILIAS
ROL DEL ESTADO
ROL DE LOS OPERADORES
JURIDICOS Y NO JURIDICOS
EL ROL DE LA SOCIEDAD**



La magnitud del tema. La falta de datos “duros” en el país de fuente nacional

País/región	Cantidad de casos	Porcentaje
Argentina	23289	20.4 %
Brasil	50775	44.4 %
Uruguay	1258	1.1 %
Chile	6579	5.8 %
Bolivia	348	0.3 %
Perú	4927	4.3 %
Colombia	5191	4.5 %
Ecuador	1191	1.0 %
Venezuela	4892	3.8 %
México	15140	13.1 %
Paraguay	12	0.01 %
Centroamérica	767	1.2 %

11:25 AM

15

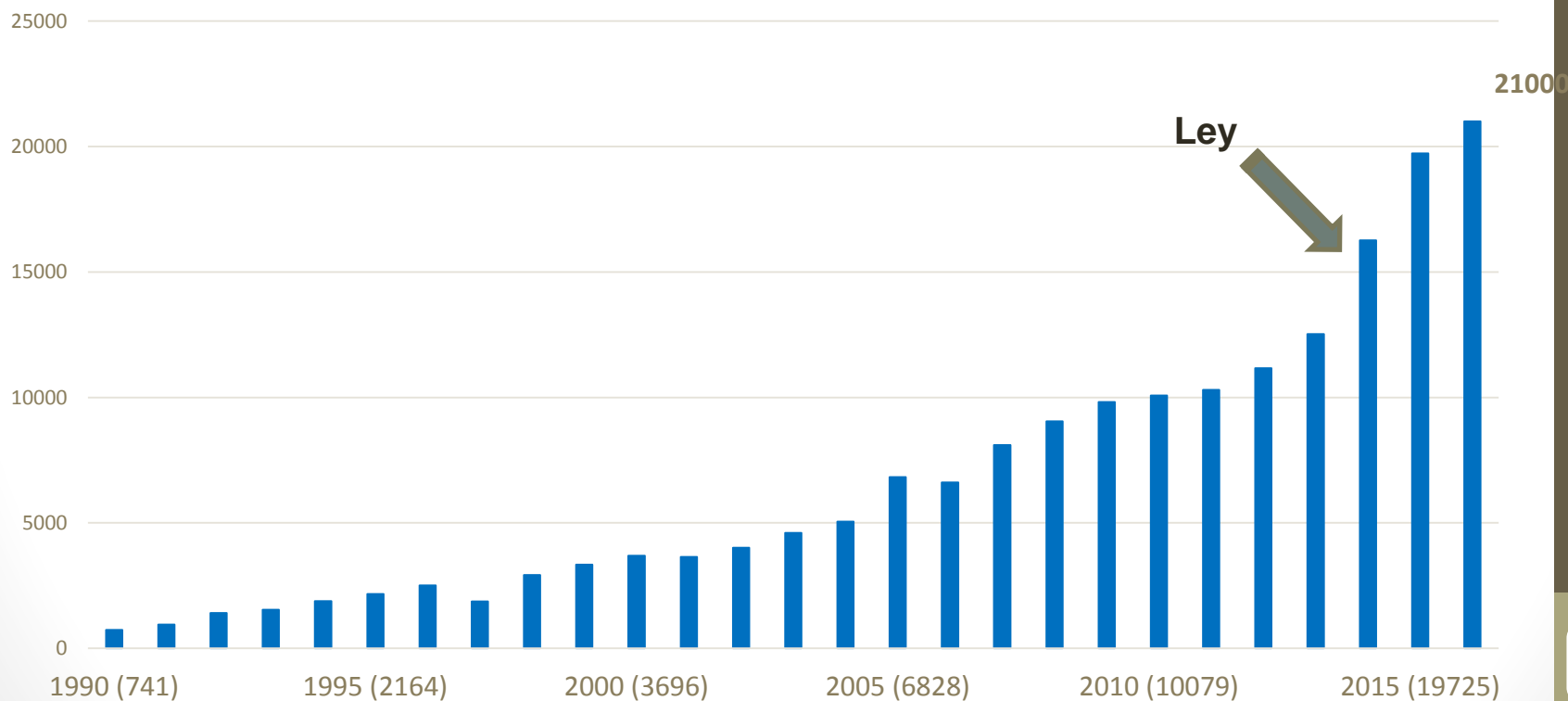
DISTRIBUCIÓN DE CASOS POR CONTINENTE

Europa	48%
Asia	20%
Norte América	17%
Oriente Medio	5%
Oceanía	5%
América Latina	4%
África	1%

Datos ICMART 2012

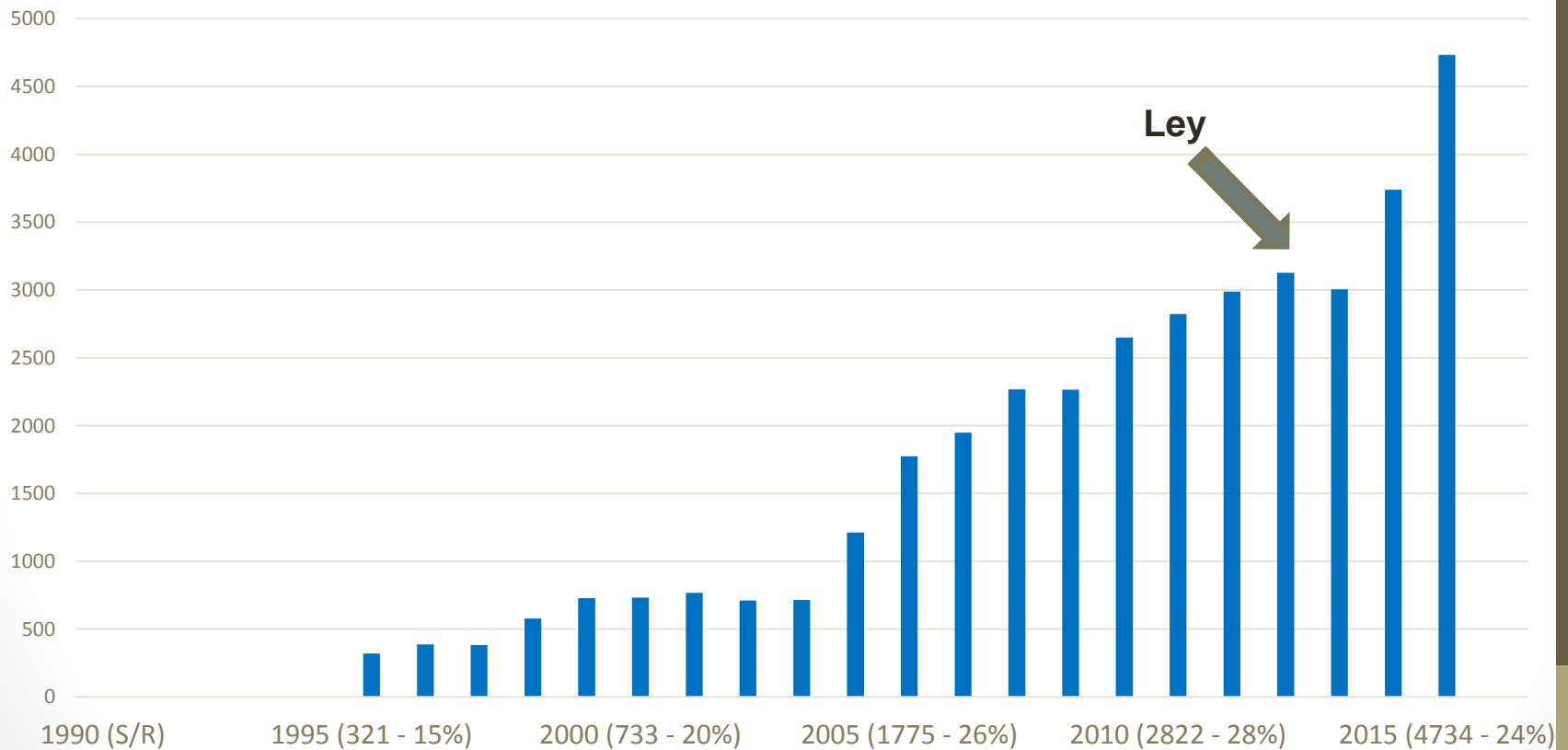
International Committee Monitoring Assisted Reproductive Technologies

EVOLUCIÓN DEL NÚMERO DE TRATAMIENTOS



SAMER 2016

EVOLUCIÓN DE LOS EMBARAZOS



SAMER 2016

Gozar de
los

- ✓ MAYOR EXPOSICION DEL CUERPO DE LAS MUJERES
- ✓ ACCESO A LA COMATERNIDAD
- ✓ ACCESO A LA FAMILIA MONOPARENTAL ORIGINARIA
- ✓ RETRASO DE LA MATERNIDAD
- ✓ DONACION DE OVULOS Y DE ESPERMA
- ✓ “GESTACION POR SUSTITUCION”

**NI UNA
MENOS**

#VivasNosQueremos



**PARO
INTERNACIONAL
DE MUJERES
8 DE MARZO**

**CASO ARTAVIA MURILLO Y OTROS CONTRA COSTA RICA, CORTE
INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS, 28/12/2012 y
26/02/2016**

- **¿Las contradicciones de la
CIDH en materia de género
y de diversidades?**

¿Las pujas entre diferentes colectivos/actores sociales?

- Organización Mundial por la Salud (en adelante “OMS”) ha definido la infertilidad como “una **enfermedad** del sistema reproductivo definida como la incapacidad de lograr un embarazo clínico después de 12 meses o más de relaciones sexuales no protegidas” : UNA DEMANDA “HETERONORMATIVA”: **LA PUESTA EN CRISIS DE LA NOCION DE INFERTILIDAD- SALUD**

SER MUJER Y (NO) PROCREAR....

- ▶ El Protocolo Adicional a la Convención Americana en materia de Derechos Económicos, Sociales y Culturales ("Protocolo de San Salvador"), en su artículo 18, señala que “[t]oda persona afectada por **una disminución** de sus capacidades físicas o mentales tiene derecho a recibir una atención especial con el fin de alcanzar el máximo desarrollo de su personalidad”.

Discriminación indirecta y Género

- ▶ La Corte considera que la prohibición de la FIV puede afectar tanto a hombres como a mujeres y les puede producir impactos desproporcionados diferenciados por la existencia de estereotipos y prejuicios en la sociedad.

► si bien la infertilidad puede afectar a hombres y mujeres, la utilización de las tecnologías de reproducción asistida se relaciona especialmente con el cuerpo de las mujeres. Aunque la prohibición de la FIV no está expresamente dirigida hacia las mujeres, y por lo tanto aparece neutral, tiene un impacto negativo desproporcional sobre ellas.

DIFERENCIAR: ¿AFECTA MAS A LAS MUJERES/MADRES (SOCIAL) o AFECTA (ES MAS INVASIVA LA TECNICA) A LAS MUJERES (LO MEDICO/SALUD)?

CNCIV., SALA A, 31/10/2016

- **Demanda y condena a “Fecunditas S.R.L”, N. R. N. y F. L. G. y la aseguradora a pagar \$ 490.000**
- **no hicieron un seguimiento del estado de la Sra. B. (donante de óvulos de 28 años), lo que derivó en la ablación de sus ovarios.**
“Síndrome de Hiperestimulación Ovárica”
- **La cuestión relativa a la responsabilidad del ilícito **ha sido consentida**, cabe limitar el análisis a la cuantificación de los daños resarcidos y la tasa de interés fijada por la Sra. Juez de grado.**
- **Se eleva el daño moral de \$90.000 a \$ 300.000 (dif. 210.000)**

- ▶ La Corte observa que la OMS ha señalado que si bien el papel y la condición de la mujer en la sociedad no deberían ser definidos únicamente por su capacidad reproductiva, la feminidad es definida muchas veces a través de la maternidad. En estas situaciones el sufrimiento personal de la mujer **infecunda** es exacerbado y puede conducir a **la inestabilidad del matrimonio**, a la **violencia domestica**, la **estigmatización** e incluso el **ostracismo**.

Cám. Fed. Civil y Comercial, Sala II, 17/04/2015

- ▶ Plataforma fáctica
- ▶ **MUJER (46 años):** promueve amparo con pedido de medida innovativa contra OSDE (PREPAGA), a fin de que se le otorgue la **cobertura integral** del tratamiento de fertilización ICSI **con óvulos y semen donado**, a realizarse en ... por habersele diagnosticado esterilidad secundaria de segundo año de evolución por insuficiencia ovárica, sin que los tratamientos de fertilización realizados anteriormente a su costa, hayan dado resultado positivo.

1ra Instancia: RECHAZO

- ▶ la cautela pretendida es improcedente por: 1) exceder el marco de la técnica de fertilización asistida, pues se requiere la donación de óvulos; 2) la ley 26.682 y el decreto 956/13, prevén la cobertura de la ovodonación con restricciones relativas al consentimiento del donante y 3) la obligación de inscripción en el registro por parte de establecimientos médicos donde funcionen bancos de gametos.

CAMARA: HACE LUGAR A LA ACCION

► EL OBJETIVO DE LA LEY:

- “se entiende por técnicas de reproducción médicamente asistida a **todos** los tratamientos o procedimientos para la consecución de un embarazo. Que se consideran técnicas de baja complejidad a aquellas que tienen por objeto la unión entre óvulo y espermatozoide en el interior del sistema reproductor femenino. Y se entiende por técnicas de alta complejidad a aquellas donde la unión entre el óvulo y el espermatozoide tiene lugar por fuera del sistema reproductor femenino, incluyendo a la fecundación in vitro, la inyección intracitoplasmática de espermatozoide; la crioconservación de ovocitos y embriones; la donación de ovocitos y embriones y la verificación de tejidos reproductivos” (confr. los arts. 2 y 8 de la ley 26.862 y del decreto 956/13)”

► Requisitos procesales:

- Peligro en la demora: “reviste trascendencia que a **María Pía de 46 años de edad, sin pareja en la actualidad**, se le diagnosticó esterilidad secundaria de segundo año de evolución por insuficiencia ovárica, por lo que se le indicó realizar tratamiento de reproducción asistida de alta complejidad con técnica ICSI, con óvulos y semen donado”

► **Sobre el requisito del consentimiento y banco de gametos:**

- “cabe tener en cuenta los términos en que la cobertura ha sido solicitada por la interesada en el apartado II (vi) del escrito de inicio (...), bajo el enunciado inexistencia de utilización de Banco de Gametos, allí se indica que no se emplearán óvulos crioconservados, sino que se trata del método en fresh, en el cual se utilizan óvulos en fresco y no se acude a ningún banco de gameto”.

EL IMPACTO DE LO SOCIAL... EL RETRASO DE LA MATERNIDAD

**“La polémica oferta de Apple y Facebook a sus empleadas”
(BBC, 15/10/2014)**

Facebook está ayudando a sus empleadas mujeres en Estados Unidos a pagar el costo de congelamiento de sus óvulos.

Y Apple está planeando presentar una política similar en enero.

Se piensa que los dos gigantes tecnológicos son las primeras grandes empresas estadounidenses que ofrecen este beneficio a sus empleadas.

Pero, ¿equilibra esto la posición de las mujeres en el terreno de juego, como dicen algunos, o es más bien es un paso demasiado drástico de los empleadores?

**B., M. A. Y OTRO S. INCIDENTE DE APELACIÓN EN: B.,
M. A. VS. OBRA SOCIAL DEL PODER JUDICIAL DE LA
NACIÓN S. AMPARO LEY 16986, 06/12/2016,
CÁMARA FEDERAL DE APELACIONES PARANÁ**

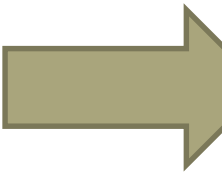
- Se confirma la sentencia que hizo lugar a la acción de amparo que entablara una mujer de 33 años de edad, con el objeto de que su obra social cubra de manera integral el tratamiento de extracción y criopreservación de sus óvulos, a realizarse en el instituto médico petitionado, atento al diagnóstico de falla en la reserva ovárica -menos óvulos y de inferior calidad en comparación a otras mujeres de su misma edad-, que ameritara que su médica tratante le aconsejara la práctica de congelar sus óvulos, a los fines de preservar la posibilidad de ser madre en el futuro

La bendita cuestión del EMBRION




La Corte ha utilizado los diversos métodos de interpretación, los cuales han llevado a resultados coincidentes en el sentido de **que el embrión no puede ser entendido como persona para efectos del artículo 4.1** de la Convención Americana. Asimismo, luego de un análisis de las bases científicas disponibles, la Corte concluyó que **la “concepción” en el sentido del artículo 4.1 tiene lugar desde el momento en que el embrión se implanta en el útero...**

LA IMPORTANCIA DE DISTINGUIR CAMPOS (DEBATES) TEMATICOS

- ✓ FILIACION BIOLOGICA (aborto)
 - ✓ FILIACION TECNICAS REPRODUCCION HUMANA ASISTIDA (embrión)
- POR DE
- 

Supremo Tribunal Federal de Brasil,
29/11/2016:

Se convierte en importante aquí una breve nota sobre **la situación jurídica del embrión** durante las primeras etapas del embarazo. Hay dos posiciones opuestas con relación al punto. Por un lado, los que sostienen que hay vida desde la concepción, ya que el espermatozoides fertiliza el óvulo, lo que lleva a la multiplicación de las células. Por otro lado, están los que sostienen que antes de la formación del sistema nervioso central y la presencia de rudimentos de conciencia que por lo general se produce después del tercer mes de embarazo - todavía no es posible hablar de la vida en el sentido pleno.



- No hay una solución legal a esta controversia. Siempre dependerá de **una opción religiosa** o filosófica cada uno acerca de la vida. Sin embargo, no hay vida a ser protegida, lo que no cabe duda es que **no hay ninguna posibilidad de que el embrión sobreviva fuera del útero en esta etapa de su formación.** Es decir, que depende totalmente en el cuerpo de la madre. Esta premisa, de hecho indiscutible, subyace en las ideas que siguen. (Votar del juez de Barroso)

LA IMPORTANCIA DE ALCANZAR UNA REAL SEPARACION
CIENCIA-DERECHO- JUSTICIA/ RELIGION. **BIOETICA LAICA**
CODIGO CIVIL Y COMERCIAL:
ARTÍCULO 19.- Comienzo de la existencia.
La existencia de la persona humana comienza con la
concepción

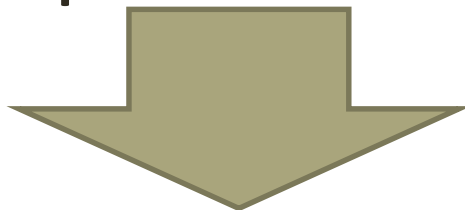
LOS PROBLEMAS DEL TERMINO: CONCEPCION

Comisión de Ética en la Ciencia y la Tecnología (CECTE) del MINCYT

- DIFERENCIA ENTRE “PERSONA” y “VIDA”
- “El concepto de ‘vida’ puede aplicarse tanto a células individuales como al conjunto de células que forman un embrión o un adulto. Por consiguiente, la gameta femenina (óvulo), la masculina (espermatozoide), y el cigoto que se forma por la unión de ambas, están vivos. Quizás la forma más sencilla de comprender la diferencia entre el comienzo de la existencia de la persona y el comienzo de la vida es compararlas con el concepto inverso, es decir la muerte o finalización. La ciencia y la ley establecen criterios estrictos para definir la muerte o finalización de la existencia de una persona aun cuando gran parte de sus células sigan vivas por un tiempo no despreciable. Según la teoría “instantaneísta”, el comienzo de la persona humana coincide con la fecundación debido a que el cigoto contiene la totalidad de la información genética. Sin embargo este argumento es insuficiente. La información genética no alcanza para constituir un individuo completo. El concepto de información es más amplio e incluye modificaciones sustanciales durante el desarrollo embrionario: a partir de esa única célula se llega a conformar un organismo que al nacer llega a tener más de 10^{12} células, con un orden asociado a su distribución espacial que no estaba presente en la información contenida en el óvulo fecundado.

INCURRIR EN ERRORES CONCEPTUALES (JURIDICOS) GRAVES

- Cámara de Apelaciones en lo Contencioso Administrativo de San Nicolás
- AUTOS: L. M. del P. y otro c/ Minist. De Salud I.O.M.A. | amparo
- Fecha: 25/10/2016
- Cita: MJ-JU-M-101894-AR | MJJ101894
- “En tanto la norma no distingue entre embrión implantado y no implantado, se le ha de reconocer **dignidad de persona**, por lo que la obra social debe cubrir el costo de la criopreservación”.



LEY 26.862 (2013)

- ACCESO INTEGRAL A LAS TECNICAS DE REPRODUCCION ASISTIDA

- ARTICULO 2° — *Definición.* A los efectos de la presente ley, se entiende por reproducción médicamente asistida a los procedimientos y técnicas realizados con asistencia médica para la consecución de un embarazo. Quedan comprendidas las técnicas de baja y alta complejidad, que incluyan o no la **donación** de gametos y/o **embriones**.

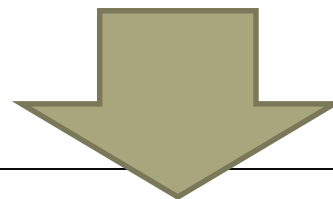
Podrán incluirse **nuevos procedimientos y técnicas desarrollados mediante avances técnico-científicos**, cuando sean autorizados por la autoridad de aplicación.

DECRETO 956/2013

- Art. 2: ...
- Se entiende por técnicas de alta complejidad a aquellas donde la unión entre óvulo y espermatozoide tiene lugar por fuera del sistema reproductor femenino, incluyendo a la fecundación in vitro; la inyección intracitoplasmática de espermatozoide; la criopreservación de ovocitos y embriones; la donación de ovocitos y embriones y la vitrificación de tejidos reproductivos.

CODIGO CIVIL Y COMERCIAL

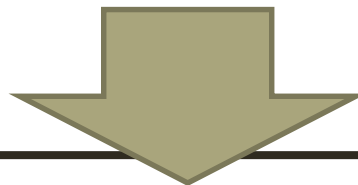
- Art. 20 : Duración del embarazo. Época de la concepción. Época de la concepción es el lapso entre el máximo y el mínimo fijados para la duración del embarazo. Se presume, excepto prueba en contrario, que el máximo de tiempo del embarazo es de trescientos días y el mínimo de ciento ochenta, excluyendo el día del nacimiento.
- CONCEPCION = EMBARAZO: EMBRION IN VITRO NO ES PERSONA.



- **ARTÍCULO 561.-** Forma y requisitos del consentimiento. La instrumentación de dicho consentimiento debe contener los requisitos previstos en las disposiciones especiales, para su *posterior protocolización ante escribano público o certificación ante la autoridad sanitaria correspondiente a la jurisdicción.* **El consentimiento es libremente revocable mientras no se haya producido la concepción en la persona o la implantación del embrión.**

Defensoría General de la Nación

- Solicita opinión de un Defensor oficial federal a la DGN sobre postura a adoptar para el caso embriones in vitro: «“... **independientemente de mis convicciones personales**, considero que en el caso de los embriones estaríamos en presencia de una persona por nacer...” INTERVENCION EN “PROTECCION DE LA PERSONA”
- DGN: Dictamen del 15/07/2014 en los autos: "García Yanina Soledad C/ OSDE s/ prestaciones médicas



Cese de la intervención del Ministerio Público de la Defensa

- 1) Lo decidido en el caso *Artavia Murillo y otros contra Costa Rica*;
- 2) La situación –posible generación de embriones que deban ser criopreservados in vitro – “no quedaría abarcada por los términos del art. 59 del Código Civil y del art. 54, inc. a) de la ley 24.946, por no encontrarse comprometidos los intereses de personas menores o incapaces, conforme lo previsto por las normas aludida”;
- 3) “Aún en el caso de sostenerse que el sólo hecho de la fecundación exige otorgar al embrión el estatus de persona -en razón de las indudables condiciones genéticas que aquél presenta- no es posible aseverar sin más que debe otorgársele dicha condición, en el sentido técnico-jurídico del término y a los efectos de justificar la intervención de la Defensa Pública en casos como el presente” [44]

LA OBLIGADA MIRADA (FORMACION) SISTEMICA

**G., A. M. Y OTROS C/ R., L. R. Y OTROS S/ DAÑOS Y
PERJUICIOS- RESP. PROF. MEDICOS Y AUXILIARES EXPTE. N°
.../2012, JUZ. NAC. CIV. NRO. 65,
28/09/ 2015 YCNCIV. SALA D, 26/10/2016**

- **Plataforma fáctica:**

- **Matrimonio se somete a TRHA. Hija nacida en noviembre 2011 con fibrosis quística. Demanda el matrimonio por sí y en representación de su hija menor de edad In vitro con Donación de óvulo y espermatozoides en marzo 2011.**
- **Médico del centro de fertilidad (técnica + donación de óvulo)**
- **Director del Banco de espermatozoides (donación de espermatozoides)**
- **Citación en garantía: TPC COMPAÑÍA DE SEGUROS S.A.**

GRAVE PATOLOGÍA GENÉTICA DENOMINADA FIBROSIS QUÍSTICA, QUE CALIFICAN COMO INCURABLE Y MORTAL.

- **Qué es:**
- **La fibrosis quística (abreviatura FQ) es una enfermedad genética de herencia autosómica recesiva que afecta principalmente a los pulmones, y en menor medida al páncreas, hígado e intestino, provocando la acumulación de moco espeso y pegajoso en estas zonas. Es uno de los tipos de enfermedad pulmonar crónica más común en niños y adultos jóvenes, y es un trastorno potencialmente mortal**
- **La FQ afecta a múltiples órganos y sistemas, originando secreciones anómalas y espesas de las glándulas exocrinas. La principal causa de morbilidad y mortalidad es la afectación pulmonar, causante del 95 % de los fallecimientos, sobre todo por infecciones repetidas originadas por obstrucción bronquial debida a la secreción de mucosidad muy espesa**

SE ALUDE A LA NECESIDAD DE HABER REALIZADO DGP... PERO... CSJN, 01/09/2015

- **La causalidad en el caso de advierte de modo ostensible: la niña nació con la patología genética, detectable por la ciencia a través de un análisis genético disponible pero omitido. Y llegó a formarse el embrión, sin que se descartara el donante afectado, que debió y no fue detectado como afectado de una grave patología transmisible.**

EL EMBRIÓN IN VITRO...

- En el caso habré de concluir que es conforme al art. 512 y 1109 del C.C. y a los arts. 57 y 19 del nuevo código civil y con remisión a la doctrina citada, la selección y **descarte de embriones cuando existen motivos terapéuticos** pues no debe darse el mismo tratamiento a un embrión in vitro que a uno implantado.

vacío legal

**Se cree que hay 20.000 en clínicas de fertilización;
debaten una ley”**



DIFERENTES DESTINOS

Posteriores
tratamientos de la
persona/pareja

Donación
(beneficio de
terceros)

Investigación
(beneficio de
terceros- comunidad)

Cese de la
criopreservación



H. Cámara de Diputados de la Nación

2016- Año del Bicentenario de la Declaración de la Independencia Nacional

PROYECTO DE LEY

CAMARA DE DIPUTADOS DE LA NACIÓN MESA DE ENTRADA
02 MAR. 2017
SEC: D Nº 0091 HORA 14:30

El Senado y Cámara de Diputados de la Nación Argentina reunidos en
Congreso, sancionan con fuerza de Ley...

INTEGRAL DE TÉCNICAS DE REPRODUCCIÓN HUMANA

DIAGNOSTICO GENETICO PREIMPLANTACIONAL (DGP)



DEFINICION: Biopsia embrionaria que permite detectar alteraciones cromosómicas o genéticas de un embrión antes de su implantación.

- ✓ NO se seleccionan embriones que son portadores de alguna enfermedad hereditaria.
- ✓ NO se seleccionan aquellos embriones que son no viables –cuyo desarrollo se va a detener- DGP de Screening de Aneuploidías (o DGSA)

DGP "extensivo" permite la selección de embriones con el fin de lograr el nacimiento de un niño que puede proporcionar una donación compatible de tejido (médula ósea) a un hermano vivo, ya sea éste su único objetivo clínico o en combinación con el diagnóstico genético preimplantacional para evitar una condición genética grave en el niño.



Panorama jurisprudencial del DGP en el derecho argentino

TRIBUNAL	FECHA	AUTOS	A FAVOR/EN CONTRA
1. Cámara Federal de Apelaciones de Mar del Plata	29/12/2008	L., H. A. y otra c. I.O.M.A. y otra	A favor 
2. Juzgado de 1ra. Instancia en lo Contencioso administrativo Nro. 1 de La Plata	19/08/2010	C. A. N. y otro/a c. I.O.M.A.	A favor 
3. Cámara de Apelaciones en lo Contencioso y Administrativo de San Nicolás, Provincia de Buenos Aires	13/09/2011	MGG C. IOMA	A favor
4. Cámara Civil y Comercial Federa, Sala I	22/09/2011	Homedes, Fernanda Viviana y otro c/ OSDE s/ amparo	En contra
5. Cámara Civil y Comercial Federal, sala III	06/10/2011	Muscente, María Paola y otro c/ OSDE y otro s/ amparo	En contra
6. Cámara de Apelaciones en lo Contencioso Administrativo de Mar del Plata	24/02/2012	S., G. E. c/ IOMA s/ Amparo	En contra
7. Cámara Nacional de Apelaciones Civil y Comercial Federal, Sala II	03/10/2012	R. A. y otro c/ OSDE s/ Amparo	En contra
8. Juzgado de Familia, Villa Mercedes, San Luis	18/06/2013	"Biosca, Martín Ernesto y otro c/Swiss Medical Group S.A. s/ amparo	A favor
9. Cámara Nacional de Apelaciones Civil y Comercial Federal, Sala I	12/07/2013	M. M. O. c/ OSPIMOL s/ Amparo	En contra

10. Cámara 5a de Apelaciones en lo Civil, Comercial, Minas, de Paz y Tributaria de Mendoza SC Mendoza Corte Suprema de Justicia de la Nación	18/09/2013 30/07/2014 01/09/2015	L., E. H. c. O.S.E.P. s/ Amparo	En contra EST/ EN LA CORTE INTERMARICA DE DDHH
11. Cámara Nacional de Apelaciones Civil y Comercial Federal Sala II	26/09/2013	M. G. M. c/ Unión Personal Accord Salud s/ Amparo	A favor
12. Suprema Corte Pcia de Bs. As	20/11/2013	C.V.M.L. c/ IOMA s/ Amparo	En contra
13. Cámara Federal de Apelaciones de Salta	16/06/2014	M.,I.N. c/ OSDE s/ Amparo	En contra
14. Juzgado Federal en lo Civil, Comercial, Contén. y Adm. de San Martín, Nº 2 Cámara Federal de Apelaciones de San Martín	16/09/2014 12/11/2014	G, Y.S. c/ O.S.D.E. s/prestaciones médicas	A favor
15. JUZGADO FEDERAL EN LO CIVIL Y COMERCIAL, NRO 7	03/06/2015	BROWN, CAROLINA E. C. MEDICUS	A favor
16. Cámara de Apelaciones en lo Civil y Comercial Federal, SALA I	22/09/2015	Lerner, Florencia contra OSDE s/amparo de salud	En contra
17. Cámara Federal de Apelaciones de General Roca	22/12/2015	F. M. B. y otro c/ Obra Social de Empresarios Profesionales y Monotributistas leyes especiales	En contra
18. Cámara de Apelaciones en lo Civil y Comercial Federal, SALA III	17/02/2016	L.S.A. c/ Hospital Alemán Asociación Civil s/ amparo de salud -	En contra



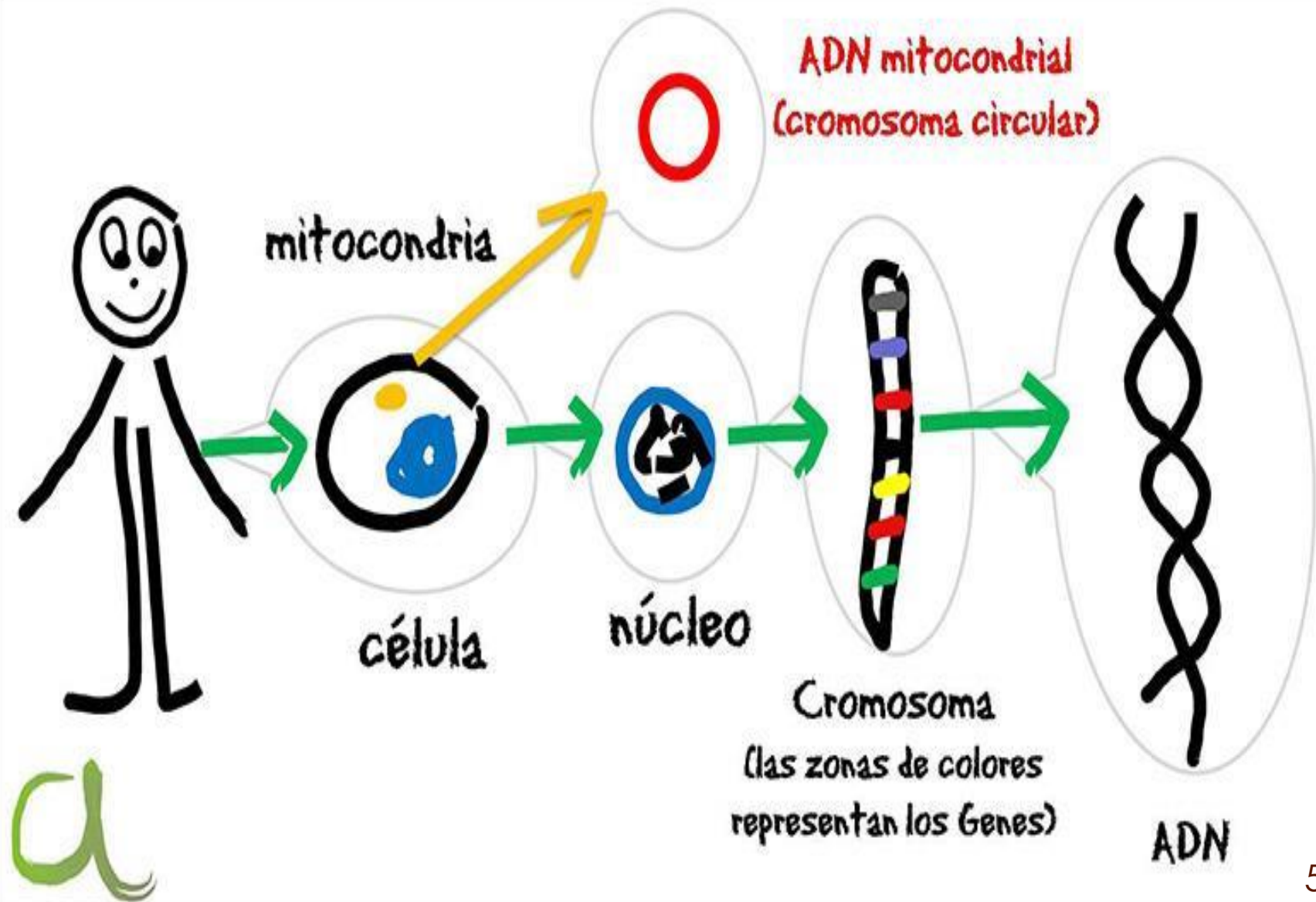
11:23 AM

5

<http://viapais.com.ar/rosario/74661-el-iapos-debera-cubrirle-un-> 12/03/2017

- *La práctica no estaba contemplada por la obra social y el matrimonio recurrió a la justicia que dio luz verde a un amparo.*
- La obra social de los empleados provinciales, **IAPOS**, **tendrá que cubrir un tratamiento millonario que no estaba comprendido entre las prácticas de fertilización asistida** que habitualmente contempla.
- Así lo determinó el juez de Primera Instancia en lo Civil y Comercial de la 15^o Nominación, Carlos Cadierno, a partir de una presentación hecha por un matrimonio que inició los trámites ante IAPOS en noviembre de 2015.
- Según publicó el portal *Tiempo de Justicia*, la mujer que es afiliada de la obra social, **padece una enfermedad hereditaria que consiste en la aparición de múltiples tumores en diferentes órganos**. Para lograr ser madre, necesita someterse a un complejo estudio del ADN de embriones humanos para seleccionar los que cumplen determinadas características y eliminar los que portan algún tipo de defecto congénito.

- **Con dicho tratamiento, puede lograr un embarazo mediante fertilización asistida** con embriones sanos que no posean la mutación genética.
- **Pero cuando pidió la cobertura ante IAPOS, le respondieron que no se encontraba contemplada en las prácticas de fertilización asistida.** Para la obra social no es arbitrario no conceder prácticas que no están en su menú prestacional.
- **Abierto el expediente judicial, fue el Instituto Médico Legal el que destacó que la mujer tiene un riesgo de transmisión de la enfermedad a la descendencia de un 50 por ciento.**
- **Con los datos sobre la mesa, el juez Cadierno El juez Cadierno hizo lugar al amparo a cubrir el estudio solicitado** que tiene un costo superior al millón de pesos. El matrimonio deberá pagar los gastos que demanda la criopreservación de los embriones no seleccionados.



EL PAIS, 06/10/2016

NACE UN BEBÉ CON LA NUEVA TÉCNICA DE 'TRES PADRES GENÉTICOS'

EL PEQUEÑO TIENE CINCO MESES Y SE LE APLICÓ LA TÉCNICA PARA LIBRARLO DE UNA ENFERMEDAD HEREDITARIA DE SU MADRE

Los médicos de Estados Unidos que han aplicado en México esta técnica sin precedentes querían asegurar que el niño naciera libre de una enfermedad genética de su madre, de origen jordano. La madre del pequeño había perdido a sus dos primeros hijos por culpa de una enfermedad rara, el síndrome de Leigh, una dolencia mortal que afecta el sistema nervioso en desarrollo. Los genes de la enfermedad están presentes en el ADN de la madre aunque ella esta sana, y por eso la pareja recurrió a esta técnica pionera para tener a su hijo.

AUN SE DEBE SEGUIR “PELEANDO” POR LO BASICO: LOS PROBLEMAS CON LOS REGISTROS CIVILES

**JUZGADO NACIONAL CIVIL 85,
8/3/2017, “G., E. S/INFORMACIÓN
SUMARIA”.**

ANTECEDENTES

- Las Sras. A.B.C Y R.G. celebraron una unión civil el 3/12/2014. Al poco tiempo, el 26/2/2015, nació E.G. mediante una TRHA con material genético masculino de donante y de R.G., quien además gesto a la niña.
- El consentimiento informado de la práctica fue suscripto por R.G. y A.B.C. el 13/6/2014 y ratificado bajo juramento el 28/9/2015, oportunidad en la que ambas mujeres manifestaron su voluntad procreacional.
- El 17/6/2016 el Registro del Estado Civil y Capacidad de las Personas negó la inscripción del reconocimiento de la niña peticionado de A.B.C. con fundamento en los artículos 56o y 9 del CCyC.



ARTÍCULO 560.- Consentimiento en las técnicas de reproducción humana asistida. El centro de salud interviniente debe recabar el consentimiento previo, informado y libre de las personas que se someten al uso de las técnicas de reproducción humana asistida. Este consentimiento debe renovarse cada vez que se procede a la utilización de gametos o embriones.

- ley 26.994 dispuso en su artículo 9º, cláusula tercera: 'Los nacidos antes de la entrada en vigencia del Código Civil y Comercial de la Nación por técnicas de reproducción humana asistida son hijos de quien dio a luz y del hombre o la mujer que también ha prestado su consentimiento previo, informado y libre a la realización del procedimiento que dio origen al nacido, debiéndose completar el acta de nacimiento por ante el Registro Civil y Capacidad de las Personas cuando sólo constara vínculo filial con quien dio a luz y siempre con el consentimiento de la otra madre o del padre que no figura en dicha acta' (Corresponde al Capítulo 2 del Título V del Libro Segundo del Código Civil y Comercial de la Nación).

IDENTIDAD Y ACCESO A LA JUSTICIA

La judicialización (de la pobreza) DE LA DISCRIMINACION

- INFORMACION SUMARIA (MATERIA A CATEGORIZAR...)
- A fs. 19 se presenta la Sra. A solicitando que a la niña Emilia Gualco se le **adicione el apellido** del C.; toda vez que el Registro del Estado Civil y Capacidad de las Personas le negara la inscripción de reconocimiento petitionado.
- A fs. 26 se presenta R. a tomar intervención en las actuaciones y a ratificar lo petitionado.

LAS CONSECUENCIAS FACTICAS Y JURIDICAS DE LAS DECISIONES ADMINISTRATIVAS: NO VINCULO FILIAL

- lo cierto es que desde la necesaria mirada del derecho constitucional y convencional privado que imponen los arts. 1 y 2 del Código Civil y Comercial de la Nación, la solución que se adopte para resolver “los casos” que a los magistrados se nos plantean, no debe perder de vista los principios emergentes de la constitución, de los instrumentos internacionales de derechos humanos y las recomendaciones y sentencias de los organismos internacionales creados por dichos instrumentos

¿QUÉ MAS PODIA HACER LA JUSTICIA QUE EL REGISTRO NO ESTUVIERE HABILITADO X EL CCYC?

“fuera de todo contexto legal, el Registro del Estado Civil y Capacidad de las Personas con fecha 17 de junio del 2016 – Resolución N° 27548019/2016 – deniega la inscripción de reconocimiento fundado en el artículo 560 del Código Civil y Comercial de la Nación, sin tener por acreditado el consentimiento libre, previo e informado obrante a fs. 3/10 y la declaración jurada de fs. 13/15, que da cuenta de la práctica realizada. El Registro del Estado Civil y Capacidad de las Personas, en uso de las facultades que le otorga la Ley de Procedimiento Administrativo, si tenía poca certeza de la documentación acompañada, podría haber recabado testimonios o hacerse de pruebas informativas y evitar el dictado de tal resolución. En este orden, la voluntad procreacional de la Sra. C. fue exteriorizada en la declaración jurada; y si el órgano administrativo tuviera poca certeza del mismo, la podría haber recabado en ese momento sin necesidad de abrir la vía judicial.”

¿DEBILITANDO LOS COMPROMISOS INTERNACIONALES? EL PELIGRO DEL CASO FONTEVECCHIA DEL 14/2/2017

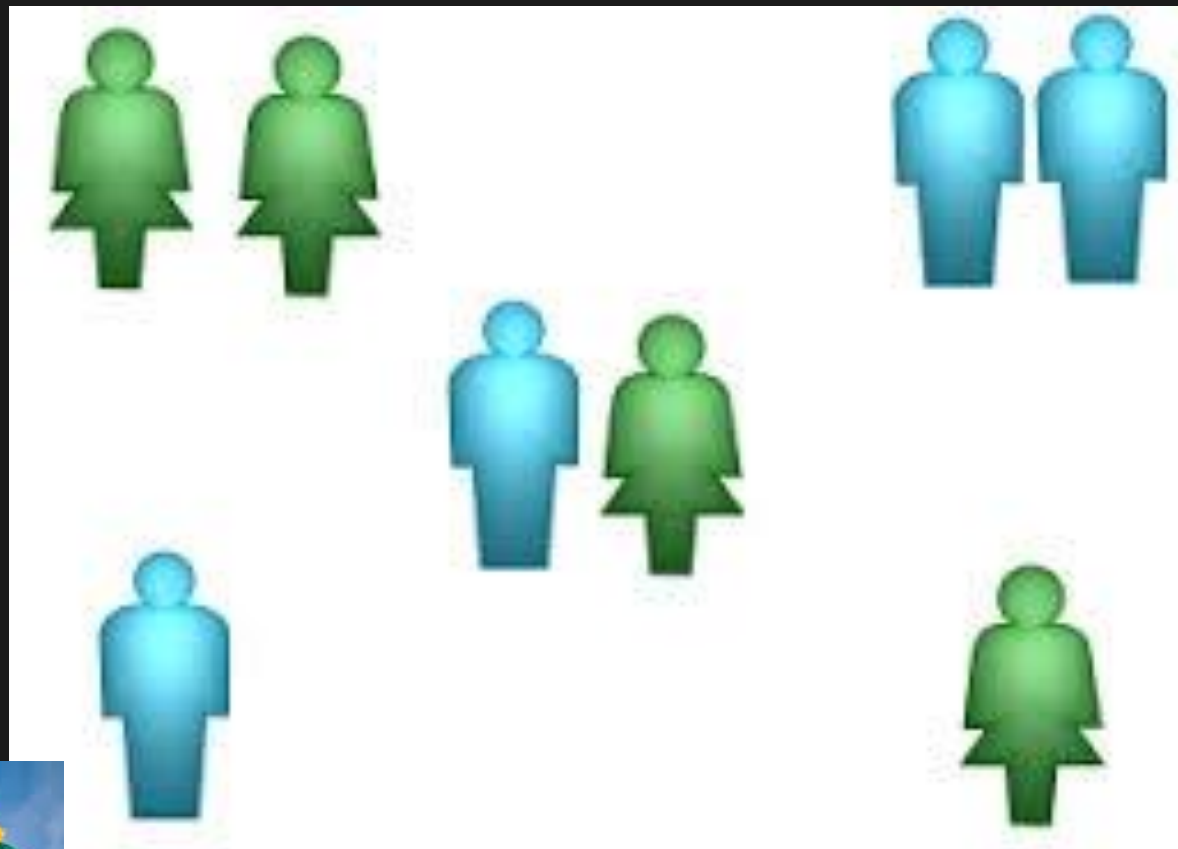
- El organismo no tuvo en cuenta los parámetros establecidos en la Constitución Nacional y Tratados Internacionales (artículo 75 inciso 22) que dan eficacia a los derechos cuestionados; como así también a la Convención Americana de Derechos Humanos que propicia la protección estatal de los individuos frente a las acciones arbitrarias de las instituciones estatales que afecten la vida privada y familiar, prohibiendo toda injerencia arbitraria o abusiva en la vida privada, reconociendo el valor central de la familia tanto para las personas como para la sociedad en general (artículos 11 y 17).
- Asimismo se expide la Corte Interamericana de Derechos Humanos y el Comité de Derechos Humanos que han interpretado que el derecho a la protección a la familia conlleva el desarrollo y fortaleza del núcleo familiar, siendo la posibilidad de procrear, una parte de ese derecho a fundar una familia, respetándose la autonomía reproductiva y permitiéndose el acceso al servicio de salud y tecnología médica necesaria para ejercer ese derecho; no existiendo normativa alguna prohibitiva de la técnica utilizada, cercenándole con este proceder la filiación a E. conforme a su unidad familiar.

SE RESUELVE...

corresponde hacer lugar a la pretensión de la accionante y así tutelar los derechos emergentes de la niña Emilia concebida por la voluntad procreacional de las Sras. A.B.C. y R.G., estableciéndose así de manera definitiva los lazos jurídicos con quienes han asumido el compromiso de formar una familia, y de querer asumir el rol de progenitoras, dándole toda seguridad jurídica que ello conlleva a la familia y particularmente a la niña, lo que de esta manera refleja la verdadera identidad.

GESTACIÓN POR
SUSTITUCIÓN

DIVERSIDAD
FAMILIAR



Los por qué de la eliminación de la GS

“La gestación por sustitución es la figura jurídica dentro del Libro Segundo sobre “Relaciones de Familia” que más voces encontradas ha generado. Sucede que es un proceso especial de técnicas de reproducción asistida que compromete a tres personas y no a dos, para alcanzar la maternidad/paternidad. Es decir, una tercera persona con quien no se tendrá vínculo filial alguno.

La especialidad y mayor complejidad de esta técnica de reproducción humana deriva del propio texto legal proyectado, siendo este tipo de práctica médica la única que involucraba un proceso judicial previo con la previsión de cumplir varios elementos o requisitos para la viabilidad de la acción judicial. En este sentido, la gestación por sustitución encierra dilemas éticos y jurídicos de gran envergadura que ameritaría un debate más profundo de carácter interdisciplinario.

En este contexto de incertidumbre y cuasi silencio legal en el derecho comparado, se propone de manera precautoria, eliminar la gestación por sustitución del proyecto de reforma” (dictamen del FPV).

SIN LEY

Consultas

- De pacientes
- De médicos
- De ONG

16 Sentencias Nacionales

- Rosario
- Bariloche
- Lomas
- Etc.

Casos en trámite

- Un caso ante la CSJN
- Autorización Judicial Previa

Guía de Buenas Prácticas

- SAMER
- CATRHA

**LA COLUMNA VERTEBRAL
DE LAS TRHA como tercera
causa fuente filial
AUTONOMA y sus propias
reglas.**

**EL JUEGO ENTRE VOLUNTAD
PROCRECIONAL (FAZ INTERNA) +
CONSENTIMIENTO INFORMADO (FAX
EXTERNA)**

¿ES CONSTITUCIONAL ESTE ARTICULO?

- ARTICULO 562.- **Voluntad procreacional.** Los nacidos por las técnicas de reproducción humana asistida **son hijos de quien dio a luz y del hombre o de la mujer que también ha prestado su consentimiento previo**, informado y libre en los términos de los artículos 560 y 561, debidamente inscripto en el Registro del Estado Civil y Capacidad de las Personas, **con independencia de quién haya aportado los gametos.**

ANTES DEL 01/08/ 2015

JUZGADO	FECHA	PUBLICACIÓN
1) Juzgado de Familia, Gualeguay	19/11/2013	LA LEY 2013-D, 195
2) Juzgado Nacional Civil. N° 86	18/6/2013	RDF 2014-IV, 139
3) Tribunal Colegiado Rosario N° 7	2/12/2014	RDF 2016-III, 135
4) Juzgado Nacional Civil N° 102	18/5/2015	LA LEY 2015-C, 522
5) Juzgado Nacional Civil N° 83	25/6/2015	Cita Online: AR/JUR/24326/2015
6) Juzgado Familia N° 1, Mendoza	29/7/2015	http://www.colectivoderechofamilia.com/fa-pcial-juz-flia-no1-mendoza-gestacion-por-sustitucion/

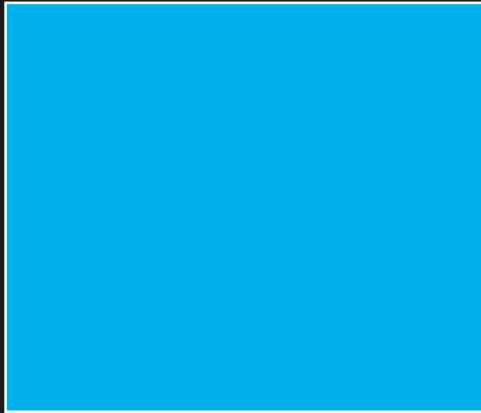
DESPUÉS DEL 1 DE AGOSTO DE 2015

JUZGADO	FECHA	PUBLICACIÓN
7) Juzgado Familia Nª 1, Mendoza	15/12/2015	<i>RDF 2016-III, 113</i>
8) Juzgado Familia Nª 9 Bariloche	29/12/2015	<i>Cita Online: AR/JUR/78613/2015</i>
9) Juzgado Familia N 7, Lomas de Zamora	30/12/2015	<i>LA LEY 2016-C, 89</i>
10) Tribunal C. de Familia Nª 5 de Rosario	27/05/2016	<i>RDF 2016-IV, 131</i>
11) Juzgado Nacional Civil Nª 7	15/06/2016	<i>Inédito</i>
12) Juzgado Civil Nª 4	30/06/2016	Inédito. Sentencia No Firme.
13) Juzgado de Familia Nª 2 Moreno	04/07/2016	<i>Cita Online: AR/JUR/42506/2016</i>
14) Juzgado Nacional en lo Civil nro. 8	20/09/2016	<i>Inédito</i>
15) Juzgado Familia N 12, Lomas de Zamora	10/2016	<i>Inédito</i>
16) Juzgado Familia N 7 Lomas de Zamora	30/11/2016	<i>Inédito</i>

ESTRATEGIAS JÚRIDICAS

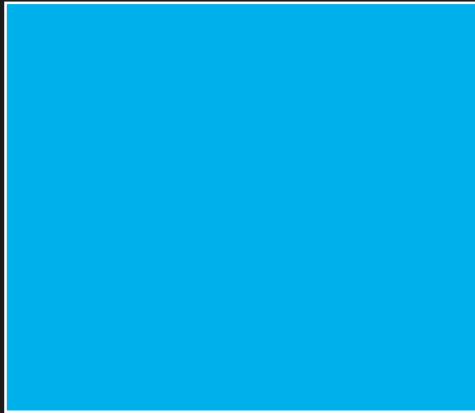
UNA VEZ NACIDO L*S NIÑ*S

2 fallos



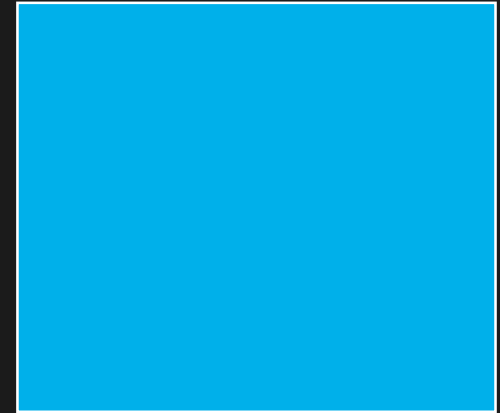
Impedir
provisoriamente
la inscripción y
solicitarla a
favor de los
Comitentes

4 fallos



- Medida Autosatisfactiva
 - o
- Acción declarativa de certeza

8 fallos



IMPUGNACIÓN
DE LA
MATERNIDAD

ESTRATEGIA JÚRIDICA: **AUTORIZACIÓN JUDICIAL PREVIA**

1ª Fallo



**Tribunal
Colegiado
Rosario
Nro. 7,
2/12/2014**

2ª Fallo



**• Juzgado
Familia
Nro. 9
Bariloche
29/12/2015**

ALGUNOS DATOS



- GS intrafamiliar
- GS y ovodonación
- GS pareja de dos hombres
- GS inconstitucionalidad del 562 CCyC

**EL CASO
QUE ESTA
APELADO a
modo de
Cierre**



○ No deberíamos temer cambiar leyes que correspondan a los cambios que se han producido en la sociedad y la ciencia. Desde finales del siglo 19, cualquier cambio relacionado con la familia ha llevado a la sociedad al pánico: el divorcio, la igualdad de derechos de los padres, el aborto... Siempre se nos está diciendo que un apocalipsis está a punto de pasar, y nunca pasa! Apocalipsis sería una humanidad que no quiera hijos."

○ ? Elisabeth Roudinesco



"NO ACEPTEN LO HABITUAL
COMO UNA COSA NATURAL,
PUES EN TIEMPOS
DE CONFUSIÓN ORGANIZADA,
DE ARBITRARIEDAD CONSCIENTE,
DE HUMANIDAD DESHUMANIZADA,
NADA DEBE SER NATURAL,
NADA DEBE SER IMPOSIBLE
DE CAMBIAR."

BERTOLT BRECHT.