



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FACULTAD DE DERECHO

ESCUELA PROFESIONAL DE DERECHO

**“Implicancias jurídicas de la subrogación gestacional en el derecho de familia en
resguardo del Interés Superior del Niño”**

TESIS PARA OBTENER EL TITULO PROFESIONAL DE ABOGADO

AUTOR:

Susan Daniela Flores Guzmán

ASESOR:

Sánchez Chávez Jaime Elider

LÍNEA DE INVESTIGACIÓN

Derecho Constitucional

LIMA-PERÚ

2017

Página del jurado

Márquez Moreno Jimmy Rómulo
Presidente

Aceto Luca
Vocal

Chávez Sánchez Jaime Elider
Vocal

Dedicatoria

Este trabajo de investigación quiero dedicarlo con todo el amor del mundo a las personas que me apoyaron incondicionalmente en la cristalización de mi objetivo de llegar a convertirme en una profesional, especialmente:

A mi tío Cesar H. Guzmán Aguirre que hoy por hoy ya no lo tengo a mi lado, pero sé que desde el cielo siempre guiara mis pasos. A mis padres Elsa y Adriano por su incansable lucha en la vida y por su digno ejemplo a seguir. A mí hermana Lisbeth por brindarme su apoyo. A mi tía Mirian por cuidarme y estar siempre pendiente de mí.

Agradecimiento

Dedico esta investigación a Dios porque ha estado conmigo a cada paso que doy, cuidándome y dándome fortaleza para continuar; a mis padres quienes a lo largo de mi vida han velado por mi bienestar y educación siendo mi apoyo en todo momento. Depositando su entera confianza en cada reto que se me presentaba sin dudar ni un solo momento en mi inteligencia y capacidad; a mi segunda madre mi abuela; mi tercera madre y no menos importante, mi tía; a mi hermana; a mis primos y a todos mis tíos; por siempre haberme dado su fuerza y apoyo incondicional que me han ayudado y llevado hasta donde estoy ahora. Por último y no menos importante a mi mejor amiga Roxana Querevalu que juntas hemos logrado cumplir hoy nuestra meta y a mi asesor de tesis el Dr. Sánchez Chávez Elider quién me ayudó en todo momento.

Declaración Jurada de Autenticidad

Yo Susana Daniela Flores Guzmán con DNI N° 70038455 a efecto de cumplir con las disposiciones vigentes consideradas en el Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad César Vallejo, declaro bajo juramento que:

1. La tesis es de mi autoría
2. He respetado las normas internacionales de cita y referencias para las fuentes consultadas, por lo tanto la tesis no ha sido plagiada ni total ni parcialmente.
3. Los datos presentados en los resultados son reales, no han sido falseados, duplicados, ni copiados y por tanto los resultados que se presentan en la presente tesis se continúan en aportes a la realidad investigada.

En tal sentido asumo la responsabilidad que corresponda ante cualquier falsedad, ocultamiento u omisión tanto de los documentos como de información aportada por lo cual me someto a lo dispuesto en las normas académicas de la Universidad César Vallejo.

Lima, julio de 2017

Susan Daniela Flores Guzmán
DNI N° 70038455

Presentación

Señores miembros del Jurado:

El cambio sustancial de la ciencia, las innovaciones legislativas y jurisprudenciales en el derecho comparado, los recientes documentos internacionales es lo que ha hecho posible la realización de la presente investigación titulada: **Implicancias jurídicas de la subrogación gestacional en el derecho de familia en resguardo del interés superior del niño**, trabajo que se torna recompensado al saber que esta investigación llegara a manos de futuras generaciones y que se contara con más personas que conozcan y comenten lo aquí investigado.

En nuestro país resulta ser cada vez más progresivo el acrecentamiento del Derecho Genético; muchas tesis, conferencias, artículos así como la apertura de nuevas asignaturas en las universidades han determinado la imperiosa y apremiante obligación de trasladar a lo teórico las presunciones abstractas que usualmente suelen presentarse. La Biotecnología es constantemente innovadora y el Derecho no es ajeno a ella, más aún podemos decir que hoy en día el Derecho es quien busca una relación simultánea con la procreativa, siendo que el destino del hombre y de la humanidad está en riesgo.

Así, cumpliendo con la Ley Universitaria y el Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad César Vallejo, la investigación se ha organizado de la siguiente manera: en la parte introductoria se consignan los antecedentes y la formulación del problema, estableciendo en este, el problema de investigación, los objetivos y los supuestos jurídicos generales y específicos, la fundamentación científica, teórica y la justificación; en la segunda parte se abordara el marco metodológico en el que se sustenta el trabajo como una investigación desarrollada en el enfoque cualitativo, de tipo de estudio orientado a la comprensión a la luz del diseño de estudios de casos. Acto seguido se detallan los resultados que permitirá arribar a las conclusiones y sugerencias, todo ello con los respaldos bibliográficos y de las evidencias contenidas en el anexo del presente trabajo de investigación.

La autora

INDICE

Página del jurado	ii
Dedicatoria	iii
Agradecimiento	iv
Declaración Jurada de Autenticidad	v
Presentación	vi
INDICE	vii
RESUMEN	x
ABSTRACT	xi
I. INTRODUCCIÓN	1
Aproximación temática	2
Formulación del Problema	38
Justificación del estudio	39
Objetivos	41
Supuestos Jurídicos	42
II. MÉTODO	44
2.1 Tipo de investigación	45
2.2 Tipo de estudio	46
2.3 Muestra	48
2.4 Técnicas e instrumentos de recolección de datos	49
2.4.1 Entrevista.-	49
2.4.1.1 Guía de entrevista	50
2.4.2 Análisis de fuente documental.	50
2.5 Métodos de análisis de datos.....	50
2.5.1 Método inductivo-deductivo.	51
2.5.2 Método analítico.....	51
2.5.3 Método cualitativo o no tradicional.....	51
2.6 Tratamiento de la información: Unidades Temáticas, Categorización	51
2.7 Aspectos éticos	54
III. RESULTADOS.....	56

3.1 Descripción de los resultados de la técnicas: Entrevista.....	57
3.2 Descripción de los Resultados de la Técnica: Análisis Jurisprudencial	69
3.3 Análisis de la legislación comparada	76
IV. DISCUSIÓN	88
V. CONCLUSIÓN	96
VI. RECOMENDACIONES	98
VII. REFERENCIAS	100
7.1 Fuentes Primarias.....	101
7.1.1 Entrevistas	101
7.2 Fuentes Secundarias	101
7.2.1 Referencias Metodológicas.....	101
7.2.2 Referencias Temáticas	103
7.2.3 Referencias Electrónicas	105
ANEXOS	107
ANEXO 01_Matriz de Consistencia.....	108
ANEXO 02_Ficha de Validación de Instrumento	110
ANEXO 02-A_Validación de Guía de entrevista.....	111
ANEXO 02-B Validación de Guía de entrevista.....	112
ANEXO 02-C Validación de Guía de entrevista	113
ANEXO 02-D_Validación de Guía de entrevista	114
ANEXO 02-E_Validación de Guía de Análisis Jurisprudencial	115
ANEXO 02-FValidación de Guía de Análisis Jurisprudencial	116
ANEXO 02-G_Validación de Guía de Análisis Jurisprudencial	117
ANEXO 02-H Validación de Guía de Análisis Legislativo.....	118
ANEXO 03_Guía de Entrevista	119
ANEXO 03-A_Guía de Entrevista.....	122
ANEXO 03-B_Guía de Entrevista.....	125
ANEXO 03-C_Guía de Entrevista	128
ANEXO 04_Guía de Entrevista	131
ANEXO 04-A_Guía de Entrevista.....	134
ANEXO 04-B_Guía de Entrevista.....	137
ANEXO 04-C_Guía de Entrevista	140
ANEXO 04-D_Guía de Entrevista	143

ANEXO 05_Guía de entrevista dirigida a Conocedores en la Ciencia de la Medicina y la Psicología	146
ANEXO 05-A_Guía de Entrevista.....	149
ANEXO 06 Guía de Análisis Jurisprudencial.....	152
ANEXO 06-A_Analysis Jurisprudential CAS N° 563-2011	153
ANEXO 06-B Análisis Jurisprudencial Sentencia Exp. N° 6474-2016.....	155
ANEXO 06-C_Análisis Jurisprudencial Sentencia Exp. N° 183515-2006.....	158
ANEXO 07	161
ANEXO 08	164
ANEXO 09.....	145

RESUMEN

La presente investigación, parte de la preocupación que se tiene debido a los casos que se han conocido de parejas que por diferentes causas no pudieron llegar a procrear directamente a sus hijos, y tuvieron que acudir a terceras personas en la búsqueda de auxilio utilizando alguna técnica de reproducción asistida como lo es la subrogación gestacional o mal llamada “vientre de alquiler” o “madre contratada”.

Dentro de nuestro país resulta ser un tema preocupante; toda vez, que no existe un ordenamiento jurídico especializado que regule las técnicas de reproducción asistida, por el contrario solo existen leyes dispersas a pesar de lo necesario que resulta una ley específica. Es por ello que nuestra investigación se ha realizado bajo el enfoque cualitativo, con un diseño no experimental, a efectos de estudiar situaciones ya existentes, no provocadas intencionalmente por el investigador y que han sido reforzadas a partir de los resultados obtenidos durante el proceso de investigación. Se tuvo como objetivo general: identificar cuáles son las implicancias jurídicas de la subrogación gestacional en el derecho de familia en resguardo del Interés Superior del Niño. Se tomó como base principal de análisis nuestra Constitución Política de Estado y asimismo el artículo 7° de la Ley General de Salud N° 26842. Por otro lado las técnicas e instrumentos de recolección de datos que se utilizaron fueron la entrevista, el análisis de documentos y la legislación comparada. Para finalizar se pudo concluir que una las implicancias jurídicas que surgen dentro de la subrogación gestacional es la determinación filial como vínculo legal, de una realidad biológica presunta, así como también los daños ocasionados al desarrollo integral del menor ante la falta de identidad con sus orígenes.

Palabras Clave: subrogación gestacional, derecho de familia, derecho al proyecto de vida, Principio del Interés Superior del Niño.

ABSTRACT

The present investigation, part of the preoccupation that is had due to the cases that have been known of couples that for different causes could not get to procreate directly to their children, and had to go to third persons in the search of aid using some technique of assisted reproduction as it is the gestational subrogation or badly called "belly of rent" or "contracted mother".

Within our country it turns out to be a worrying subject; At the same time, there is no specialized legal system that regulates assisted reproduction techniques; on the contrary, there are only scattered laws, despite the need for a specific law. That is why our research has been conducted under the qualitative approach, with a non-experimental design, in order to study existing situations, not provoked intensionally by the researcher and that have been reinforced from the results obtained during the research process. The general objective was to identify the legal implications of gestational subrogation in family law in order to safeguard the Higher Interest of the Child. Our Political Constitution of the State was taken as the main basis of analysis, as well as article 7 of the General Health Law No. 26842. On the other hand, the techniques and data collection instruments that were used were the interview, the analysis of documents and comparative legislation. Finally, it was concluded that one of the legal implications that arise within the gestational subrogation is the filial determination as a legal link, of a presumed biological reality, as well as the damages caused to the integral development of the minor due to the lack of identity with its origins.

Keywords: gestational subrogation, family law, right to life project, principle of the best interest of the child.