



# FACULTAD DE DERECHO

ESCUELA ACADÉMICO PROFESIONAL DE DERECHO

LA IMPUTACIÓN DEL NEXO FILIAL EN LA MATERNIDAD  
SUBROGADA: PREEMINENCIA DEL LAZO GENÉTICO  
O EL VÍNCULO DE LA GESTACIÓN.

TESIS PARA OBTENER EL TÍTULO PROFESIONAL DE  
ABOGADO

AUTORA:

RAMÍREZ SAAVEDRA, CATHERINE ALESSANDRA ROSALVA YENNIFFER

ASESORAS:

ABG. MAXIMINA MARYLENA LÓPEZ VILELA.

LIC. NANCY ARBULÚ HURTADO.

LÍNEA DE INVESTIGACIÓN:

DERECHO CIVIL: INSTITUCIONES JURÍDICAS Y SU  
PROBLEMÁTICA DESDE EL CÓDIGO CIVIL.

PIURA – PERÚ

2013

## **JURADO CALIFICADOR**

Dr. Leonel Villalta Urbina.  
Presidente.

Abg. Maximina Marylena López Vilela.  
Vocal.

Lic. Nancy Arbulú Hurtado.  
Secretaria

*A Dios, porque me lo ha dado todo.*

*A Edith, César, Esmeydeer y a Alejita,  
quienes son la razón y los motores de mi vida,  
y a quienes les debo mi felicidad.*

## AGRADECIMIENTOS

Mi agradecimiento eterno a Dios y a la Virgen María, quienes nunca han dejado de sujetar mi mano para acompañarme en cada paso que doy y entregarme la fortaleza para superar todas las adversidades que se han presentado en el transcurso de mi vida universitaria.

No puedo dejar pasar esta oportunidad sin expresar mi deuda de gratitud por la dedicación y el respaldo, a mis queridas docentes: Maximina López Vilela y Nancy Arbulú Hurtado, quienes gracias a sus sabios conocimientos y su particular comprensión supieron conducirme a lo largo de esta tesis.

Un agradecimiento especial a la Dra. Jodie Hidalgo Sancorranco, quien también ha coadyuvado para el desarrollo de esta tesis y a todos mis familiares, a mi novio y amigos, ya que con sus consejos y sus palabras de aliento me dieron la fuerza necesaria para transitar por este camino, que hoy llega a su fin.

Finalmente, gracias a ti, Elizabeth Peña Campoverde, porque aunque no estás aquí conmigo, eres mi ángel y llevo tus recuerdos y tus bendiciones por siempre en mi corazón.

## DECLARACIÓN DE AUTENTICIDAD

Yo, Catherine Alessandra Rosalva Yenniffer Ramírez Saavedra, con DNI N°70334900, a efecto de cumplir con las disposiciones vigentes consideradas en el Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad César Vallejo – Piura, Facultad de Derecho, Escuela de Derecho, declaro bajo juramento que toda la documentación que acompaño es veraz y auténtica.

Así mismo, declaro también bajo juramento que todos los datos e información que se presenta en la presente tesis son auténticos y veraces.

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.

Piura, 20 de agosto del 2013

---

**Catherine Alessandra Rosalva Yenniffer**

**Ramírez Saavedra.**

## **PRESENTACIÓN**

Señores miembros del Jurado, presento ante ustedes la Tesis titulada “LA IMPUTACIÓN DEL NEXO FILIAL EN LA MATERNIDAD SUBROGADA: PREEMINENCIA DEL LAZO GENÉTICO O EL VÍNCULO DE LA GESTACIÓN”.

Esta Tesis ha sido desarrollada con la finalidad de establecer el vínculo filial del menor en la maternidad subrogada, teniendo en cuenta el lazo genético o el vínculo de la gestación, en cumplimiento del Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad César Vallejo, para obtener el Título Profesional de Abogado.

Esperando cumplir con los requisitos de aprobación.

La autora

## ÍNDICE

CARATULA	
PÁGINA DEL JURADO.....	ii
DEDICATORIA.....	iii
AGRADECIMIENTO.....	iv
DECLARATORIA DE AUTENTICIDAD.....	v
PRESENTACIÓN.....	vi
ÍNDICE.....	vii
RESUMEN.....	x
ABSTRACT.....	xi
I.-INTRODUCCION.....	12
II.- PROBLEMAS DE INVESTIGACION.....	21
2.1.- Aproximación temática.....	21
2.1.1.-MATERNIDAD SUBROGADA.....	21
2.1.1.1.- Maternidad en General. ....	21
A.- Etimología y Concepto.....	21
B.- Clases.....	23
a.- Maternidad Matrimonial.....	23
b.- Maternidad Extramatrimonial.....	23
c.- Disociación o formas de la maternidad.....	23
✓ Maternidad Plena.....	24
✓ Maternidad Genética. ....	24
✓ Maternidad Gestativa. ....	24
✓ Maternidad Legal. ....	24
2.1.1.2.- Concepto de Maternidad Subrogada.....	25
2.1.1.3.- Clases de maternidad subrogada.....	25
A.- Madre Portadora (Subrogación gestacional).....	25
B.- Madre Sustituta (Subrogación tradicional).....	25
C.- La Ovodonación.....	26
D.- La Embriodonación.....	26
2.1.1.4.-Tipología de la Maternidad Subrogada.....	26
2.1.2.6.-Causas que originan la Maternidad Subrogada. ....	27
A.- Causas de la infertilidad en la mujer. ....	27

a.- Fisiológicas.....	27
b.- Patológica.....	27
c.- Locales.....	27
B.- Problemas en ambos cónyuges.....	27
2.1.1.6.- El acuerdo.....	27
2.1.1.7.- Teorías sobre el presupuesto determinante de la maternidad.....	29
A.- Teoría Biológica.....	29
B.- Teoría Social o Voluntaria.....	30
C.- Teoría Genética.....	30
2.1.1.8.- Donación de óvulos, semen y embrión.....	31
A.- Donación de óvulos.....	31
B.- Donación de Semen.....	32
C.- Donación de embrión.....	32
2.1.1.9.- Derecho Genético.....	33
2.1.1.10.-Derechos de procreación. ....	34
2.1.1.11.-Derecho Reproductivo. ....	35
2.1.1.12.-Posturas sobre el inicio de la vida. ....	36
A.- La postura de la fecundación.....	37
B.- La postura de la concepción.....	37
C.- La postura de la anidación.....	38
D.- La postura de la formación de los rudimentos del sistema nervioso Central.....	38
2.1.1.13.- Legislación comparada.....	39
A.- Países con criterio restringido.....	39
B.- Países con criterio amplio.....	42
2.1.2.- FILIACIÓN.....	44
2.1.2.1.- Concepto. ....	44
2.1.2.2.- La Filiación, El Parentesco Y La Familia.....	44
2.1.2.3.- Clasificación de la Filiación. ....	46
A.- Filiación por Naturaleza. ....	45
a.- La Filiación Matrimonial. ....	46
✓ Teoría de la concepción. ....	46
✓ Teoría del nacimiento. ....	47
✓ Teoría mixta.....	47
b.- Presupuestos de filiación matrimonial.....	48

c.- Filiación Extramatrimonial.....	48
d.- Unidad de la Filiación.....	49
B.- Filiación por Adopción.....	49
a.- Concepto.....	49
b.- Requisitos.....	50
c.- Procedimiento. ....	51
2.1.2.4.- Principio “Mater Semper Certa Est” .....	51
2.1.2.5.- El Interés Superior Del Niño.....	52
2.2.-Formulación del problema de investigación.....	55
2.3.- Justificación.....	55
2.4.- Relevancia.....	58
2.5.- Contribución.....	59
2.6.- Objetivos.....	60
2.6.1.- Objetivo General.....	60
2.6.2.- Objetivos Específicos.....	60
III.-MARCO METODOLÓGICO.....	60
3.1.- Unidades Temáticas.....	60
3.1.1.- Definición Conceptual.....	60
3.1.2.- Categorización.....	62
3.2.- Metodología.....	63
3.2.1.- Tipo de estudio.....	63
3.2.2.- Diseño.....	63
3.3.- Escenario de estudio.....	63
3.4.- Caracterización de sujetos.....	64
3.5.- Procedimientos metodológicos de investigación.....	64
3.6.- Técnicas e instrumentos de recolección de datos.....	65
3.7.- Tratamiento de la información.....	66
IV.- RESULTADOS.....	67
4.1. Descripción de resultados.....	67
4.2. Teorización de unidades temáticas.....	72
V.-DISCUSIÓN.....	73
VI.-CONCLUSIONES.....	77
VII.-RECOMENDACIONES.....	79
VIII.-REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS.....	80
ANEXOS.....	83

## RESUMEN

El derecho, si bien es una ciencia cambiante, no siempre camina al mismo paso que las demás ciencias, como es el caso de la ciencia médica, motivo por el cual la investigación atesoró establecer el vínculo filial del menor en la maternidad subrogada, teniendo en cuenta el lazo genético o el vínculo de la gestación, en virtud de los diversos casos que se vienen presentando en la sociedad referentes a aquel grupo de mujeres que llevadas por su afán de convertirse en madres ceden sus gametos a otra con la finalidad de que éstas lleven el proceso de gestación y alumbramiento del menor que posteriormente les será entregado, no obstante, en muchos casos este acuerdo no llega a concretarse suscitándose un interminable conflicto jurídico para determinar a qué mujer le corresponde la filiación. Para llevar a cabo la finalidad antes precisada se ha analizado la norma nacional concernientes a las Técnicas de Reproducción Humana Asistida, a la doctrina, a la jurisprudencia, a la casuística, así como al Derecho Comparado, puesto que no existe una regulación específica de las TERAS en nuestro país, lo que genera vacíos legales y prácticas no reglamentadas, habiéndose por ello examinado con cierto grado de afán los pronunciamientos emitidos por nuestro Judicial, de los que se ha llegado a estimar que el principio romano “Mater Semper Certa Est” es obsoleto para determinar la filiación materna, priorizándose el principio del interés superior del niño en la resolución de estos casos.

Palabras claves: Maternidad Subrogada, vínculo genético, vínculo de la gestación, determinación de la filiación, interés superior del niño.

## ABSTRACT

The law, although it is a science changing, not always walks at the same pace as the other sciences, as is the case of medical science, for this reason, the treasured research establishing the link subsidiary of lesser in the surrogate motherhood, taking into account the loop or the genetic link of the gestation, under the various cases that are occurring in the society relating to that group of women who carried by their desire to become mothers they cede their gametes to another with the purpose of they are to lead the process of gestation and birth of however, in many cases, this agreement does not materialize and raised an endless legal conflict to determine which women will correspond the demographics. To carry out the purpose before specified has been analyzed the national rule concerning the techniques of assisted human reproduction to the doctrine, to the jurisprudence, to the case-mix, as well as to the Comparative Law, since there is no specific regulation of the TERAS in our country, which generates empty legal practices and not regulated, therefore having been examined with a certain degree of eagerness the pronouncements made by our Judicial, of those who has come to estimate that the principle roman "Mater Semper certa est" is obsolete to determine maternal filiation, prioritizing the principle of the best interests of the child in the resolution of these cases.

Key Words: surrogate motherhood, genetic link, link of the gestation, determination of filiation, the best interests of the child.