



FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLÍTICAS

ESCUELA ACADÉMICO PROFESIONAL DE DERECHO

TESIS:

“El Derecho a la intimidad genética, el genoma humano y las consecuencias de la recolección, almacenamiento y distribución del material genético”

TESIS PARA OBTENER EL TÍTULO PROFESIONAL DE ABOGADO

AUTOR:

Chávez Bazán, Jorge Luis

ASESOR:

Dr. Gutiérrez Cerna, Roberto Isaías

**LIMA – PERÚ
2013**

DEDICATORIA

A mi madre Esperanza Bazán Vásquez como reconocimiento a su abnegada labor e invaluables consejos.

Gracias mamá por todo lo que hiciste y aun haces por mí. Te amo.

AGRADECIMIENTO

Muchas personas han contribuido a hacer posible esta tesis y es obligado mencionarlos. A los Doctores. Remigio Rojas Aparicio, Daniel Fernando Urquiza Maggia y Gutiérrez Cerna Roberto Isaías mis asesores metodológicos y asesor temático respectivamente, por su abnegada y dedicada labor en la elaboración de la estructura de mi tesis incluso utilizando horas extracurriculares para la supervisión de mis archivos de investigación ayudándome a mantener el orden y la perseverancia como valores fundamentales durante los peores días, con la finalidad de dar por concluido el producto

Aunque es obvio que el mundo natural resulte demasiado perfecto para ser un simple accidente y muchas de las personas que me han apoyado niegan la existencia de un creador ya que son personas dedicadas a la ciencia , yo le agradezco a Dios ya que gracias a él aprendí que para ser felices no basta con tener aire, alimento y agua sino que además de satisfacer necesidades primarias también existirán necesidades espirituales que no la vamos a encontrar en los libros, sino en la razón de nuestra existencia, en el legado que dejemos a nuestras siguientes generaciones.

Quiero expresar también mi más sinceros agradecimientos a los integrantes del partido político “SIEMPRE UNIDOS” y al aspirante municipal por San Juan de Miraflores el doctor Roberto Gomero y a su junta de asesores quienes se tomaron la molestia de regalarme horas de su tiempo para ayudarme a comprender las implicancias genéticas que traerían consigo una mala regulación, gracias a su amplia experiencia en conferencias quienes respondieron a mis preguntas esporádicas y contribuyeron proporcionando datos, estadísticas y conocimientos útiles.

A todos mi mayor reconocimiento y gratitud

PRESENTACIÓN

La genética, ingeniería genética y demás términos relacionados a la constitución íntima del ser humano en colaboración con la ciencia hoy en día busca cubrir las grandes expectativas de un mercado destinado a combatir enfermedades irreversibles, malformaciones genéticas entre otros , desde un análisis prenatal para determinar si un embrión lleva o no una tara genética en familias en las que los padres son susceptibles de transmitirle a sus hijos cualquier anomalía genética mediante un diagnóstico preimplantacional se pueden obtener resultados que puede conducir al aborto, hasta técnicas de ubicación de células madres embrionarias con el fin de generar tejidos del cuerpo para trasplante o reparar los tejidos dañados.

Los abusos en este terreno tienden a ser desmesurados, más aún si se llegan a romper las barreras naturales de la especie humana creando problemas ético-legales que afectan fundamentalmente a la dignidad humana, se imaginan los posibles problemas psicológicos que tendría una persona que sabe que no es natural, sino copia de otra.

Es así que surgen los pronunciamientos de personas, sociedades y naciones que demandan una regulación jurídica unificada en temas como la manipulación genética y las que deriven de él, pues queda claro que al modificar los procesos reproductivos de hombres y mujeres la cuestión rebasa los límites puramente científicos, replanteando desde su estructura elemental, la concepción filosófica, sociológica, histórica y dogmática de la existencia humana, abriendo paso a lo que hoy percibimos como el siguiente paso en el escalafón evolutivo.

Mi trabajo de investigación queda enmarcada dentro de la bioética y a sus principios, las regulaciones y prohibiciones en El Código Civil, El Código de Niños y Adolescentes, La Ley General de Salud y el Código Penal, así como en nuestra Constitución, haciendo un hincapié a los antecedentes y aportes que tenemos hasta nuestros días, sus alcances y consecuencias jurídicas así como los organismos internacionales que han legislado al respecto.

Contenido

DEDICATORIA	1
AGRADECIMIENTO.....	2
PRESENTACIÓN	3
INDICE.....	4
INDICE.....	5
INDICE.....	6
RESUMEN	7
ABSTRACT.....	8
INTRODUCCIÓN.....	9
CAPÍTULO I EL PROBLEMA DE INVESTIGACIÓN	10
1.1 El problema de investigacion	11
1.1.1 Planteamiento del Problema	11
1.1.2 Formulación del problema.....	12
1.1.2.1 Problema General	12
1.1.2.2 Problemas Específicos.....	12
1.1.3 Justificación.....	12
1.1.4 Antecedentes	13
1.1.4 Antecedentes	14
1.1.5 Objetivos.....	15
1.1.5.1 General.....	15
1.1.5.2. Específicos.....	15
1.1.5.2 Específicos	16
CAPÍTULO II MARCO REFERENCIAL	17
2,1 Marco histórico.....	18
2.2 Marco normativo.....	21
Proyecto genoma humano	22
Conflicto entre la protección del secreto y la necesidad de colaboración científica.....	23
Declaración Universal sobre el Genoma Humano y los Derechos Humanos.....	25
Relación entre dignidad humana y genoma humano.....	26
Aplicación de la noción del patrimonio de la humanidad al genoma humano.....	26
Consentimiento libre e informado	27
Rechazo de la clonación humana.....	28
Libertad de investigación.....	28

El delito de manipulación genética en el Perú	28
En el Código Penal.....	28
Derecho genético y su relación con otras disciplinas del derecho.....	29
Derecho Constitucional.....	29
Con el Derecho Civil.....	30
La Ley General de Salud - Ley N° 26842.....	31
Código del Niño y Adolescente.....	32
2.3 Marco conceptual	33
CAPÍTULO III MARCO METODOLÓGICO.....	36
3.1. Hipótesis	37
3.1.1 Hipótesis General	37
3.1.2 Hipótesis Específicas.....	37
3.2. Variables.....	37
3.3 Definición conceptual.....	38
De variable independiente.....	39
De variable dependiente.....	40
3.4 Cudro de definición operacional:.....	41
3.5 Metodología.....	42
3.5.1 Paradigma de la investigación.....	42
3.5.2 tipo de investigación.....	42
3.5.3 Diseño de investigación.....	43
3.6 Métodos de la investigación.....	44
Definición de métodos utilizados.....	45
3.7 Población y muestra	46
3.8 Técnicas.....	46
3.9 Instrumentos de recolección de datos.....	47
CAPITULO IV RESULTADOS	48
4.1 Analisis de marco normativo	49
4.2 Análisis del marco documental.....	51
4.3 Análisis del marco comparado.....	54
4.4 Análisis del marco jurisprudencial.....	60
Defecto congénito grave por manipulación genética: Acción No. 98-04794 Estados Juzgado Civil de Distrito para el Distrito de Nueva Jersey. 03 de julio 2001.....	59
ASUNTO S. Y MARPER c. REINO UNIDO (Demandas n 30562/04 y 30566/04) SENTENCIA ESTRASBURGO 4 DE diciembre de 2008.....	61

Autonomía del derecho a la autodeterminación informativa con respecto a la intimidad. Sentencia 254/1993, de 20 de julio de 1993 del Tribunal Constitucional Español. Recurso de Amparo núm. 1827/1990.....	62
Acción de inconstitucionalidad promovida por Hermes Navarro Del Valle, portador de la cédula de identidad 1-618-937 contra el Decreto Ejecutivo N° 24029-S (fecundación in-vitro).....	64
R., R. D. S/medida cautelar. Sala I de la Cámara de Apelaciones de Buenos Aires. Buenos Aires, 3 de diciembre de 1999 Embriones congelados.....	66
LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL 292/2000, DE 30 DE NOVIEMBRE, Cesión de datos entre administraciones públicas.....	68
4.5 Entrevistas.....	70
4.6 Encuestas.....	92
5. Discusión.....	103
6. Conclusiones.....	104
7. Recomendaciones.....	105
8. Referencias bibliográficas.....	108
9. Anexos.....	109
9.1 Modelo de entrevista.....	110
9.2 Modelo de encuesta.....	112

RESUMEN

Este trabajo de tesis fue realizado con el objetivo de elaborar un análisis constructivo a la reglamentación y normas del Código Civil, Código de Niños y Adolescentes, la Ley General de Salud y el Código Penal así como también en la Constitución Política sobre manipulación genética y si éstas son lo suficientemente sólidas para regular la privacidad, reserva y protección del genoma humano, asimismo dar a conocer las deficiencias existentes en dicho sector, asimismo hacer un hincapié en la importancia de los principios bioéticos y la necesidad de que estos sean positivizados en la Constitución.

Al respecto a la intimidad genética proponemos a este como nuevo derecho dentro de los ya reconocidos en la Constitución Política. Al hablar de intimidad genética, inmediatamente se genera un enlace al término confidencialidad, al secreto y al respeto a la privacidad de la información es así que el desarrollo de las circunstancias y la posibilidad que ameritan una pruebas genéticas hoy en día son inevitables haciendo de la intimidad genética sea el derecho destinado a controlar los datos personales, esto quiere decir al surgimiento de información relacionada a la estructura y composición más íntima del ser humano, el derecho a determinar si esta información genética debe ser clasificada, almacenada o distribuida, dependerá del que se somete a estas prácticas generándole así responsabilidad civil y penal, es así que cuestionaremos la legitimidad de los poderes públicos o particulares a almacenar u disponer información genética a su antojo.

ABSTRACT

This thesis work was carried out with the aim of developing a constructive analysis rules and norms of the Civil Code, Code of Children and Adolescents, General Health Law and the Penal Code as well as the Constitution and whether genetic manipulation these are strong enough to regulate privacy and protection booking human genome also publicize gaps in this sector also make stress the importance of bioethical principles and the need for them to be in the Constitution positivised .

At about genetic privacy wing propose this as a new right within the already recognized in the Constitution. When talking about genetic privacy, it immediately creates a link to the term confidentiality, secrecy and respect for the privacy of information so that the development of the circumstances and the possibility that warrant genetic testing are inevitable today making the genetic privacy law is intended to control personal data, which means that, the emergence of information related to the structure and composition more intimate human being, the right to determine whether this genetic information should be classified, stored or distributed depends of which is subjected to these practices and generating to civil and criminal liability, so they will question the legitimacy of public authorities or individuals to store or dispose genetic information at will.