

Índice

PRÓLOGO, <i>por Aída Kemelmajer de Carlucci</i>	15
LA GESTACIÓN POR SUSTITUCIÓN	17
1. Introducción.....	17
2. Antecedentes.....	19
3. Concepto	22
4. Terminología	24
5. Modalidades o tipos de gestación por sustitución.....	27
6. Tendencia.....	28
7. Variantes	29
MATERNIDAD Y PATERNIDAD	31
1. La disociación de «maternidades»	31
2. La determinación de la maternidad	32
2.1. Teoría de la contribución genética.	33
2.2. Teoría de la preferencia de la gestante.	38
2.3. Teoría de la intención.....	42
2.3.1. La voluntad procreacional.....	47
2.3.2. La aplicación del criterio de la voluntad procreacional a la gestación por sustitución.....	54
3. Paternidad sin maternidad.....	58
3.1. Matrimonio homosexual y parejas de hombres.....	58
3.2. Paternidad de hombre solo	64
ANÁLISIS NORMATIVO. DERECHO COMPARADO	71
1. Derecho español.....	71
1.1. Ley 14/2006, de 26 de mayo, sobre técnicas de reproducción humana asistida	71
1.2. Análisis de la norma.....	71
1.3. Sobre la posibilidad de establecer la filiación por la vía de la adopción	74
1.4. La gestación por sustitución llevada a cabo en el extranjero.	78

1.4.1. Antecedentes	78
1.4.1.I. <i>Resolución de la Dirección General de los Registros y del Notariado de 18 febrero de 2009</i>	79
1.4.1.II. <i>Sentencia del Juzgado de Primera Instancia n.º 15 de Valencia, de 15 de septiembre de 2010 (num. 193/2010)</i>	82
1.4.2. Instrucción de 5 de octubre de 2010 sobre régimen registral de la filiación de los nacidos mediante gestación por sustitución.....	84
1.4.2.I. <i>Finalidad de la IDGRN</i>	84
1.4.2.II. <i>Resolución judicial extranjera</i>	85
1.4.2.III. <i>Exequátur en España de la resolución judicial extranjera y reconocimiento incidental</i>	86
1.4.2.IV. <i>Su inaplicabilidad al caso de G. y B. SAP de Valencia, de 23 de noviembre de 2011 (núm. 8621/2011)</i>	87
1.4.2.V. <i>Críticas</i>	89
1.4.2.VI. <i>Efectos de la IDGRN</i>	93
1.4.2.VII. <i>Consecuencias de la IDGRN. Bajas por maternidad y paternidad</i>	95
1.4.3. La gestación por sustitución internacional y la nueva Ley 20/2011 de Registro Civil	99
1.5. La necesidad de regulación	101
2. La situación en Argentina	102
2.1. Ausencia de norma legal	102
2.2. Jurisprudencia.....	104
2.3. La gestación por sustitución llevada a cabo en el extranjero	108
2.4. Proyecto de Código Civil y Comercial de 2012	114
2.4.1. Fundamentos	114
2.4.2. El artículo propuesto:	115
2.4.3. Análisis del artículo.	116
2.4.3.I. <i>Sistema</i>	116
2.4.3.II. <i>Comitentes</i>	116
2.4.3.III. <i>Filiación</i>	116
2.4.3.IV. <i>Requisitos para la homologación judicial</i>	117
3. Breve referencia a otras legislaciones	118
3.1. Las posturas en el derecho comparado	118
3.1.1. Prohibición de la gestación por sustitución	118
3.1.1.I. <i>Francia</i>	118
3.1.1.II. <i>Alemania</i>	125
3.1.1.III. <i>México. Querétaro y Coahuila</i>	126
3.1.1.IV. <i>Suiza</i>	127

3.1.1.V. Italia	127
3.1.1.VI. Austria	128
3.1.1.VII. Portugal	130
3.1.2. Admisión de la gestación por sustitución cuando es altruista.....	131
3.1.2.I. Reino Unido.....	131
3.1.2.II. Australia (Australian Capital Territory [ACT], Queensland [QLD], New South Wales [NSW], South Australia [SA], Victoria [VIC], Western Australia [WA]) ..	142
3.1.2.III. Canadá	148
3.1.2.IV. Grecia.....	150
3.1.2.V. Brasil.....	154
3.1.2.VI. México. Tabasco	157
3.1.2.VII. Israel	159
3.1.2.VIII. Sudáfrica.....	164
3.1.3. Admisión amplia.	170
3.1.3.I. Rusia.....	170
3.1.3.II. Ucrania.....	174
3.1.3.III. India	178
3.1.3.IV. México, Sinaloa.....	181
3.2. La gestación por sustitución en Estados Unidos.....	185
LA GESTACIÓN POR SUSTITUCIÓN INTERNACIONAL.....	193
1. El «turismo reproductivo».....	193
2. El turismo reproductivo y la gestación por sustitución internacional.....	194
2.1. Incapacidad de los comitentes y del niño de viajar al país de residencia de los comitentes debido a que no pueden obtener pasaporte o documentos de viaje para el niño	196
2.2. Incapacidad de los comitentes para regularizar la situación legal del niño una vez que está en el Estado de residencia de los padres (o durante el proceso migratorio)	202
3. Hacia una convención internacional	210
REGULACIÓN DE LA GESTACIÓN POR SUSTITUCIÓN	215
1. Los argumentos y las razones a favor de la regulación legal	215
1.1. Derecho y realidad.....	215
1.2. El interés superior del niño	224
1.3. El derecho a procrear	230
1.4. La gestación por sustitución no atenta contra la salud psíquica de la gestante.....	234

1.5. Los controles a la posible explotación	237
1.6. Los límites al turismo reproductivo	240
1.7. La tendencia que prevalece en el derecho comparado	240
1.8. Las posturas «feministas». El debilitamiento de la «condena biológica»	242
1.9. Los principios de igualdad y no discriminación.....	246
1.10. Las diferencias entre derecho y moralidad	248
1.11. El avance y la evolución del derecho.....	249
2. Condiciones y requisitos de la gestación por sustitución.	250
2.1. Sistema: intervención judicial previa	250
2.1.1. Intervención médica.....	254
2.2. Requisitos respecto de la gestante.....	254
2.2.1. Consentimiento de la gestante.....	254
2.2.2. La gestante debe tener plena capacidad y buena salud física y psíquica.....	255
2.2.3. Debe tratarse de gestación por sustitución gestacional	255
2.2.4. La gestante no debe someterse a un proceso de gestación por sustitución más de dos (2) veces.....	257
2.2.5. La gestante debe tener al menos un hijo previo propio.....	258
2.3. Requisitos respecto del o de los comitentes.....	260
2.3.1. Parejas casadas o no casadas, heterosexuales u homosexuales y personas solas.....	260
2.3.2. Al menos uno de los comitentes debe aportar su material genético	261
2.3.3. El o los comitentes deben poseer imposibilidad de concebir o de llevar a término un embarazo sin riesgo para la salud de la mujer o del niño por nacer	263
2.3.4. Uno de los comitentes debe tener al menos tres años de residencia ininterrumpida en el país.....	264
2.4. Condiciones y requisitos del acuerdo	264
2.4.1. Se debe tener en miras el interés superior del niño que pueda nacer	264
2.4.2. Se debe efectuar un estudio sobre la idoneidad de comitentes.....	265
2.4.3. Aceptación de responsabilidad.....	266
2.4.4. Prohibición de cláusulas que limiten los derechos de la gestante.....	267
2.4.4.I. <i>Aborto.</i>	268
2.4.5. El acuerdo debe ser gratuito, es decir, el móvil debe ser altruista	273
2.4.5.I. <i>Los ejes del debate y los puntos de partida</i>	273
2.4.5.II. <i>Precisando conceptos</i>	276

2.4.5.III. <i>Los argumentos a favor de la postura intermedia</i>	276
2.4.5.IV. <i>La compensación</i>	284
2.5. Filiación	286
2.5.1. Determinación por la voluntad procreacional con independencia del aporte genético	286
2.5.2. Certificado y partida de nacimiento	288
2.5.3. Inscripción.....	289
2.5.4. Muerte de ambos comitentes o del comitente.....	289
2.5.5. Efectos de la falta de autorización judicial	290
2.6. Otros aspectos del acuerdo de gestación por sustitución.....	290
2.6.1. Imposibilidad de arrepentimiento.....	290
2.6.2. Intervención judicial en caso de conflicto	293
2.6.3. Revelación del origen	294
PROPUESTA DE LEY SOBRE GESTACIÓN POR SUSTITUCIÓN	301
BIBLIOGRAFÍA	311