

CARMEN TOMÁS-VALIENTE LANUZA
(Ed.)

LA EUTANASIA A DEBATE
PRIMERAS REFLEXIONES SOBRE
LA LEY ORGÁNICA DE REGULACIÓN
DE LA EUTANASIA

Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO

2021

Quedan rigurosamente prohibidas, sin la autorización escrita de los titulares del «Copyright», bajo las sanciones establecidas en las leyes, la reproducción total o parcial de esta obra por cualquier medio o procedimiento, comprendidos la reprografía y el tratamiento informático, y la distribución de ejemplares de ella mediante alquiler o préstamo públicos.

- © Carmen Tomás-Valiente Lanuza (ed.)
© MARCIAL PONS
EDICIONES JURÍDICAS Y SOCIALES, S. A.
San Sotero, 6 - 28037 MADRID
☎ (91) 304 33 03
www.marcialpons.es
ISBN: 978-84-1381-140-6
Depósito legal: M. 13.330-2021
Diseño de la cubierta: ene estudio gráfico
Fotocomposición: JOSUR TRATAMIENTO DE TEXTOS, S. L.
Impresión: ELECÉ, INDUSTRIA GRÁFICA, S. L.
Polígono El Nogal - Río Tiétar, 24 - 28110 Algete (Madrid)
MADRID, 2021



ÍNDICE

	Pág.
PRÓLOGO, <i>por Carmen Tomás-Valiente Lanuza</i>	13

CAPÍTULO I

LA TRÍADA «BIEN CONSTITUCIONAL VIDA HUMANA/ DERECHO A LA VIDA/INEXISTENCIA DE UN DERECHO A LA PROPIA MUERTE» (ACERCA DE LA CONSTITUCIONALIDAD DE LA REGULACIÓN DE LA EUTANASIA EN ESPAÑA EN PERSPECTIVA COMPARADA)

Gregorio Cámara Villar

1. INTRODUCCIÓN. MÁS ALLÁ DEL PARADIGMA DE LA «MUERTE DIGNA» EN EL PROCESO FINAL DE LA VIDA: LA NECESIDAD DE REGULACIÓN LEGAL DE LA MUERTE EUTANÁSICA ASISTIDA	25
2. LA TRÍADA «BIEN CONSTITUCIONAL DE LA VIDA HUMANA/ DERECHO A LA VIDA/INEXISTENCIA DE UN DERECHO A LA PROPIA MUERTE»	34
3. NECESIDAD DE EQUILIBRAR LAS DIMENSIONES PERSONAL Y SOCIAL DEL BIEN VIDA Y SU EFECTO SOBRE EL DERECHO FUNDAMENTAL A LA VIDA	39
4. OTROS ELEMENTOS ADICIONALES PARA UNA INTERPRETACIÓN QUE ENTENDEMOS CONSTITUCIONALMENTE ADECUADA	43
5. EL DEBATE PÚBLICO SOBRE LA MUERTE ASISTIDA EN ESPAÑA	52
6. SOBRE LOS TERCEROS SUJETOS INTERVINIENTES EN LOS SUPUESTOS DE «MUERTE ASISTIDA»	55

	Pág.
7. ¿ES NECESARIO REFORMAR LA CONSTITUCIÓN PARA QUE SE CONTEMPLÉ EN ELLA LA MUERTE ASISTIDA COMO UN DERECHO NUEVO?.....	57
8. EL DERECHO LEGAL A SOLICITAR Y OBTENER, EN SU CASO, LA PRESTACIÓN DE RECIBIR ASISTENCIA PARA MORIR ESTANDO EN UN CONTEXTO EUTANÁSICO NO ES UN «IMPOSIBLE DERECHO A LA MUERTE»	60
9. OTROS ASPECTOS DESTACABLES. BREVES REFLEXIONES FINALES SOBRE GARANTÍAS Y SOBRE MINORÍA DE EDAD	64
10. RECAPITULACIÓN A MODO DE CONCLUSIONES	69
BIBLIOGRAFÍA.....	72

CAPÍTULO II

DIGNIDAD HUMANA: EUTANASIA Y AUXILIO EJECUTIVO AL SUICIDIO

José Juan Moreso

1. INTRODUCCIÓN.....	76
2. LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL ALEMÁN.....	77
3. LA DIGNIDAD HUMANA Y LA MUERTE.....	79
4. LA PERMISIBILIDAD DEL SUICIDIO Y EL DERECHO A MORIR	85
5. LA LORE.....	87
BIBLIOGRAFÍA.....	89

CAPÍTULO III

DERECHO INDIVIDUAL A LA EUTANASIA Y LA (DISCUTIBLE) EXCLUSIÓN DE LAS PERSONAS MENORES DE EDAD

Javier Hernández García

1. LA INCIERTA IUSFUNDAMENTALIDAD DEL DERECHO INDIVIDUAL A LA EUTANASIA, COMO PUNTO NECESARIO DE ARRANQUE.....	93
2. LA CUESTIÓN DE LA TITULARIDAD DEL DERECHO.....	100
3. LA PERSONA MENOR DE EDAD COMO TITULAR DE DERECHOS FUNDAMENTALES.....	101
4. LA INTERVENCIÓN DEL MENOR DE EDAD EN LA TOMA DE DECISIONES SOBRE SU SALUD: LA TENSIÓN NEOPATERNALISTA....	105
5. RAZONES (POSIBLES) PARA LA EXCLUSIÓN DE LAS PERSONAS MENORES DE EDAD DEL DERECHO INDIVIDUAL A LA EUTANASIA.....	110

	Pág.
5.1. La razón de la oportunidad política	111
5.2. Las imprecisas fórmulas de evaluación de la capacidad de discernimiento	111
5.3. El componente gravemente afflictivo que recae sobre la familia del menor	112
5.4. Los riesgos de pendiente resbaladiza	113
6. ¿RESULTA PROPORCIONAL EN TÉRMINOS CONSTITUCIONALES LA EXCLUSIÓN DE LAS PERSONAS MENORES DE EDAD DEL DERECHO INDIVIDUAL A LA EUTANASIA?	115
BIBLIOGRAFÍA	117

CAPÍTULO IV

VOLUNTADES ANTICIPADAS Y PRESTACIÓN DE AYUDA PARA MORIR

Andrés Domínguez Luelmo

1. PLANTEAMIENTO GENERAL	119
2. LAS REFERENCIAS AL DOCUMENTO DE INSTRUCCIONES PREVIAS EN LA LEY ORGÁNICA DE REGULACIÓN DE LA EUTANASIA	122
3. LA SITUACIÓN DE INCAPACIDAD DE HECHO Y OTROS SUPUESTOS INCLUIDOS EN EL ART. 5.2 LORE	125
4. EL DOCUMENTO DE INSTRUCCIONES PREVIAS	129
5. REQUISITOS DE CAPACIDAD PARA OTORGAR EL DOCUMENTO DE INSTRUCCIONES PREVIAS	129
5.1. Los emancipados y los mayores de dieciséis años	130
5.2. Las personas con capacidad modificada judicialmente y el sistema proyectado de provisión de apoyos	133
6. LA FORMALIZACIÓN DEL DOCUMENTO DE INSTRUCCIONES PREVIAS	135
7. LA CONSTANCIA REGISTRAL DEL DOCUMENTO DE INSTRUCCIONES PREVIAS	140
8. EL DESTINATARIO DEL DOCUMENTO DE INSTRUCCIONES PREVIAS	142
9. EL NOMBRAMIENTO DE REPRESENTANTE	143
10. LA REVOCACIÓN DEL DOCUMENTO DE INSTRUCCIONES PREVIAS	147
11. LOS DOCUMENTOS DE INSTRUCCIONES PREVIAS OTORGADOS ANTES DE LA DESPENALIZACIÓN DE LA EUTANASIA	150
12. CONSIDERACIONES FINALES	151
BIBLIOGRAFÍA	152

CAPÍTULO V

**EL PROCEDIMIENTO Y LOS CONTROLES NECESARIOS
CON EL FIN DE GARANTIZAR LA OBSERVANCIA
DE LOS REQUISITOS OBJETIVOS Y SUBJETIVOS**

Juan Luis Beltrán Aguirre

1.	PROCEDIMIENTO Y CONTROLES: SU RELEVANCIA EN LA LEGALIZACIÓN DE LA EUTANASIA Y DEL SUICIDIO ASISTIDO. NOTAS INTRODUCTORIAS.....	155
2.	EL PROCEDIMIENTO A SEGUIR Y EL SISTEMA DE CONTROLES EN EL DERECHO COMPARADO.....	158
2.1.	Holanda.....	158
2.2.	Bélgica.....	160
2.3.	Luxemburgo.....	162
2.4.	Canadá.....	164
2.5.	Estados Unidos.....	166
2.6.	Colombia.....	167
2.7.	Analogías en el conjunto normativo expuesto.....	168
3.	EL PROCEDIMIENTO Y LOS CONTROLES EN LA LEY ORGÁNICA DE REGULACIÓN DE LA EUTANASIA. DESCRIPCIÓN Y ANÁLISIS CRÍTICO.....	169
3.1.	El procedimiento con personas capaces.....	170
3.1.1.	Primer paso. Solicitud del paciente.....	170
3.1.2.	Segundo paso. Verificación de los requisitos y proceso deliberativo.....	172
3.1.3.	Tercer paso. Reiteración de la solicitud y continuación del proceso deliberativo.....	173
3.1.4.	Cuarto paso. Confirmación de la persistencia en la solicitud y firma del consentimiento informado.....	174
3.1.5.	Quinto paso. Información al equipo asistencial.....	178
3.1.6.	Sexto paso. Verificación externa.....	179
3.1.7.	Séptimo paso. Control externo previo.....	180
3.1.8.	Octavo paso. Realización de la prestación de ayuda para morir.....	183
3.1.9.	Noveno paso. Control externo posterior.....	186
3.2.	El procedimiento con personas incapaces de hecho. Las instrucciones previas o documento equivalente.....	187
3.2.1.	El procedimiento.....	187
3.2.2.	Sobre el valor del documento de instrucciones previas o el equivalente en relación con la solicitud de eutanasia....	188
3.3.	La Comisión de Garantía y Evaluación.....	190
3.3.1.	Naturaleza jurídica.....	190
3.3.2.	Nivel de concreción de su estructura y régimen jurídico...	191

	Pág.
3.4. La denegación de la prestación de ayuda para morir y el instrumento jurídico de reacción	193
BIBLIOGRAFÍA	196

CAPÍTULO VI

PARTICIPACIÓN EN SUICIDIO, EUTANASIA, AUTONOMÍA PERSONAL Y RESPONSABILIDAD DE TERCEROS

Enrique Peñaranda Ramos

1. INTRODUCCIÓN	199
2. LA REGULACIÓN DE LA INTERVENCIÓN EN UN SUICIDIO AJENO PREVISTA EN EL ART. 143 CP Y LA CUESTIÓN DE SU CONFORMIDAD A LA CONSTITUCIÓN: UNA APROXIMACIÓN CRÍTICA A LAS SENTENCIAS DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL ALEMÁN DE 26 DE FEBRERO DE 2020 Y DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL AUSTRIACO DE 11 DE DICIEMBRE DE 2020.....	200
3. MODIFICACIONES INTRODUCIDAS EN EL ART. 143 CP POR LA DISPOSICIÓN FINAL 1.ª DE LA LORE	222
3.1. La exención de responsabilidad por la causación de la muerte de otra persona o la cooperación activa a su muerte si se cumple lo establecido en la LORE: el nuevo art. 143.5 CP	222
3.1.1. Caracterización general y fundamento del modelo de exención de responsabilidad acogido	223
3.1.2. Alcance objetivo del art. 143.5 CP: contexto eutanásico y modalidades de conducta	229
3.2. La atenuación de responsabilidad por la causación de la muerte de otra persona o la cooperación activa a su muerte a solicitud de la persona afectada y en un contexto eutanásico, sin cumplirse, en lo demás, lo establecido en la LORE: el art. 143.4 CP.....	235
BIBLIOGRAFÍA	240

CAPÍTULO VII

OBJECCIÓN DE CONCIENCIA Y EUTANASIA

Alfonso Ruíz Miguel

1. INTRODUCCIÓN	243
2. CARACTERIZACIÓN DE LA OBJECCIÓN: ALGUNAS CUESTIONES GENERALES.....	244
2.1. ¿Qué entendemos por <i>conciencia</i> ?.....	244
2.2. La objeción de conciencia como excepción jurídica.....	245
2.3. De la desobediencia civil a la objeción de conciencia, y viceversa.	247
2.4. Sobre el derecho general a la objeción de conciencia	249

	Pág.
3. LA OBJECCIÓN SANITARIA	253
3.1. Absolutismo, incompatibilismo y acomodación	253
3.2. El incompatibilismo y sus fallas	255
3.3. El absolutismo y las críticas del acomodacionismo	258
4. LA REGULACIÓN DE LA OBJECCIÓN A LA EUTANASIA	262
4.1. Modelos de regulación del derecho a la eutanasia	262
4.2. Las objeciones indirectas y la cuestión de las derivaciones	265
4.3. La exclusión de la objeción de los centros sanitarios	269
4.4. Algunos aspectos no regulados: autenticidad de la objeción, objeciones encubiertas y prestaciones sustitutorias	274
5. CONCLUSIONES	276
BIBLIOGRAFÍA	277

CAPÍTULO VIII

EUTANASIA Y DONACIÓN DE ÓRGANOS

Alicia Pérez Blanco

1. INTRODUCCIÓN	283
1.1. Casuística en los países en los que está legislada la donación de órganos tras eutanasia y suicidio médicamente asistido	284
1.2. Complicaciones publicadas	286
1.3. El proceso	288
2. REFLEXIONES ÉTICAS SOBRE ALGUNOS ASPECTOS DE LA DAC TRAS EUTANASIA O SMA	292
3. CONCLUSIONES	300
BIBLIOGRAFÍA	300

CAPÍTULO IX

LA AYUDA PROFESIONAL AL FINAL DE VIDA Y LA DEMANDA EUTANÁSICA

Marco Antonio Broggi Trias

1. TRATAMIENTO Y TRATO	306
2. EL OBJETIVO ES AYUDAR A UN CIUDADANO	307
3. EVITAR LA EXPROPIACIÓN	308
4. LOS DERECHOS PERSONALES	310
5. DISTINCIONES PERTINENTES	311
6. ¿CÓMO IR MÁS ALLÁ?	313
7. APUNTES DE UN PROFESIONAL PARA DAR EL PASO	318
BIBLIOGRAFÍA	322