

JAVIER MARTÍNEZ-TORRÓN
MARÍA JOSÉ VALERO-ESTARELLAS
(Coordinadores)

OBJECIONES DE CONCIENCIA Y VIDA HUMANA: EL DERECHO FUNDAMENTAL A NO MATAR



servicio publicaciones facultad derecho
UNIVERSIDAD COMPLUTENSE MADRID



LIRCE

Instituto para el Análisis de la Libertad
y la Identidad Religiosa, Cultural y Ética



CONSORCIO LATINOAMERICANO
DE LIBERTAD RELIGIOSA

Este libro se publica en coedición con el Servicio de Publicaciones de la Facultad de Derecho de la Universidad Complutense y con LIRCE – Instituto para el Análisis de la Libertad y la Identidad Religiosa, Cultural y Ética.

Se ha realizado con la colaboración del Proyecto «Consciencia, Espiritualidad y Libertad Religiosa» de la Sección de Derecho Canónico y Derecho Eclesiástico del Estado de la Real Academia de Jurisprudencia y Legislación de España, el Grupo de Investigación Complutense REDESOC, y el Proyecto de Investigación HUDISOC (PID2019-106005GB-I00), del Ministerio de Ciencia e Innovación.

1.ª edición, 2023

Todos los derechos reservados. Queda rigurosamente prohibida la reproducción, copia o transmisión, ya sea total o parcial, de esta obra, por cualquier medio o procedimiento, incluidos la reprografía y el tratamiento informático, sin la autorización previa y por escrito de los titulares del Copyright.

© 2023, by Javier Martínez-Torrón, María José Valero-Estarellas y otros

Cubierta:

Jaume Plensa: LUCIA (nest), 2021

Alabastro, 146 x 102 x 52 cm

Foto:

Roberto Ruiz © Plensa Studio Barcelona

Cortesía de Galerie Lelong & Co New York

Iustel

Portal Derecho, S. A.

www.iustel.com

Princesa, 29. 28008 Madrid

ISBN: 978-84-9890-469-7

Depósito legal: M-30163-2023

Preimpresión y producción:

Dagaz Gráfica, s.l.u.

Printed in Spain - Impreso en España

Sumario

Presentación	17
Listado de autores	19

I. INTRODUCCIÓN

Capítulo 1. Libertad de conciencia y derecho fundamental a no matar	23
<i>Javier Martínez-Torrón</i>	
1. DIVERSIDAD, CONCIENCIA, IDENTIDAD	23
2. LA RELEVANCIA JURÍDICA DE LAS OPCIONES ÉTICAS EN RELACIÓN CON LA TUTELA DE LA VIDA HUMANA.	24
3. UN PANORAMA JURÍDICO PLURAL.	26
4. OBJECIONES MENOS PROBLEMÁTICAS.	26
5. LA NUEVA FRONTERA ÉTICA: ABORTO Y EUTANASIA.	28
6. SOLUCIONES IDEOLÓGICAS A PROBLEMAS JURÍDICOS.	30
7. EN BUSCA DE LA NECESARIA CONSISTENCIA JURÍDICA	34

II. EUROPA

Capítulo 2. La objeción de conciencia ante Estrasburgo: derecho a la vida, autonomía y libertad de conciencia	39
<i>María José Válero-Estarellas</i>	
1. LIBERTAD DE CONCIENCIA Y OBJECCIÓN DE CONCIENCIA EN EL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS	39
1.1. <i>La libertad de conciencia en la jurisprudencia del Tribunal de Estrasburgo</i> . . .	39
1.2. <i>La objeción de conciencia en la jurisprudencia del Tribunal de Estrasburgo</i> . . .	44
2. SERVICIO MILITAR OBLIGATORIO Y OBJECCIÓN DE CONCIENCIA EN EL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS.	48
3. ABORTO Y OBJECCIÓN DE CONCIENCIA EN EL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS.	55
3.1. <i>Derecho a la vida y aborto en la jurisprudencia de Estrasburgo</i>	57
3.2. <i>Objeción de conciencia al aborto en la jurisprudencia de Estrasburgo</i>	65

4. OBJECCIÓN DE CONCIENCIA Y FINAL DE LA VIDA EN LA JURISPRUDENCIA DE ES- TRASBURGO	71
5. CONCLUSIONES	78

Capítulo 3. La regulación jurídica de la muerte médicamente asistida en Europa: una panorámica general

María Domingo Gutiérrez

1. INTRODUCCIÓN	81
2. EL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS ANTE LA EUTANASIA	82
3. TENDENCIAS DESPENALIZADORAS DE LA EUTANASIA EN EL DERECHO EUROPEO	87
3.1. <i>Países Bajos</i>	87
3.2. <i>Bélgica y Luxemburgo</i>	89
3.3. <i>Suiza</i>	91
3.4. <i>Otros países europeos</i>	93
4. EL TRATAMIENTO JURÍDICO DE LA EUTANASIA EN ESPAÑA	93
5. CONCLUSIONES	99

Capítulo 4. La objeción de conciencia en Alemania

Stefan Mückel

1. INTRODUCCIÓN	103
2. PROTECCIÓN DE LA LIBERTAD DE CONCIENCIA EN LOS DERECHOS FUNDAMENTA- LES	103
2.1. <i>Concepto constitucional de «conciencia»</i>	104
2.2. <i>Dimensiones protectoras del derecho fundamental</i>	106
2.3. <i>Objeción de conciencia al servicio militar</i>	108
3. APLICACIÓN DE LAS LEYES, ESPECIALMENTE EN LA LEGISLACIÓN ORDINARIA Y EN LA JURISPRUDENCIA	110
3.1. <i>Premisa: protección exclusiva de la esfera individual del titular de los derechos humanos</i>	110
3.2. <i>Efecto de «irradiación» de los derechos fundamentales a la legislación ordina- ria</i>	112

Capítulo 5. La objeción de conciencia y la protección de la vida humana. La situación en Bélgica

Etienne Montero

1. INTRODUCCIÓN	117
2. OBJECCIÓN DE CONCIENCIA AL SERVICIO MILITAR	118
2.1. <i>Del reclutamiento al servicio militar obligatorio</i>	118
2.2. <i>Dos oleadas de objeción de conciencia (entreguerras y en los años 50)</i>	119
2.3. <i>El malestar de los jueces</i>	120
2.4. <i>El largo camino hacia la creación de un estatuto</i>	122

2.5. <i>Las insuficiencias de la ley y la evolución del estatuto</i>	123
2.6. <i>Conclusión intermedia</i>	125
3. OBJECCIÓN DE CONCIENCIA AL ABORTO	127
3.1. <i>Hacia la aprobación de la ley de 1990</i>	127
3.2. <i>La objeción de conciencia del rey Balduino</i>	128
3.3. <i>Panorámica del régimen jurídico de la interrupción del embarazo</i>	130
3.4. <i>Las condiciones para ejercer la «cláusula de conciencia»</i>	132
3.5. <i>¿Quiénes se benefician de la «cláusula de conciencia»?</i>	136
3.6. <i>¿Qué pasa con los farmacéuticos?</i>	137
3.7. <i>Conclusión intermedia</i>	140
4. OBJECCIÓN DE CONCIENCIA A LA EUTANASIA	141
4.1. <i>Antecedentes y génesis de la ley de eutanasia</i>	141
4.2. <i>Resumen del régimen jurídico de la eutanasia</i>	143
4.3. <i>La «cláusula de conciencia» de la ley de eutanasia</i>	145
4.4. <i>¿Qué pasa con los farmacéuticos?</i>	147
4.5. <i>¿Qué libertad tienen las instituciones en materia de eutanasia?</i>	147
4.6. <i>Conclusión intermedia</i>	150
5. OBJECIONES DE CONCIENCIA BIOÉTICAS	151
6. REFLEXIONES FINALES	153
Capítulo 6. La objeción de conciencia en España	155
<i>M.^a del Carmen Garcimartín Montero</i>	
1. INTRODUCCIÓN	155
2. CONCEPTO Y LÍMITES DE LA OBJECCIÓN DE CONCIENCIA	156
2.1. <i>Definición y distinción de figuras afines</i>	156
2.2. <i>Naturaleza jurídica</i>	160
2.3. <i>Fundamento</i>	167
2.4. <i>Ámbito subjetivo</i>	168
3. LA OBJECCIÓN DE CONCIENCIA AL SERVICIO MILITAR	171
4. OBJECCIÓN DE CONCIENCIA AL ABORTO	174
4.1. <i>Regulación</i>	174
4.2. <i>Sujetos que pueden objetar</i>	178
4.3. <i>Procedimiento</i>	185
4.4. <i>Un supuesto singular: los fármacos abortivos</i>	190
5. OBJECCIÓN DE CONCIENCIA A LA EUTANASIA	192
5.1. <i>Concepto y regulación</i>	192
5.2. <i>Sujetos</i>	194
5.3. <i>Procedimiento</i>	197
6. CONCLUSIONES	200

Capítulo 7. Libertad de conciencia y objeciones de conciencia en Francia	203
<i>Vincente Fortier</i>	
1. LA LIBERTAD DE CONCIENCIA: UNA LIBERTAD FUNDAMENTAL CON LÍMITES ENIGMÁTICOS	204
2. LA LIBERTAD DE CONCIENCIA: UNA LIBERTAD BAJO COACCIÓN	208
2.1. <i>Interrupción del embarazo</i>	210
2.2. <i>Esterilización con fines anticonceptivos</i>	212
2.3. <i>El final de la vida</i>	214
2.4. <i>Investigación con embriones y células madre</i>	215
3. CONCLUSIÓN	216
 Capítulo 8. El régimen jurídico de la objeción de conciencia en Italia. En la encrucijada entre nuevos retos y transiciones	217
<i>Adelaide Madera</i>	
1. INTRODUCCIÓN	217
2. OBJECIÓN DE CONCIENCIA AL SERVICIO MILITAR	220
3. OBJECIÓN DE CONCIENCIA A LA PARTICIPACIÓN EN PROCEDIMIENTOS DE ABORTO	221
4. OBJECIÓN DE CONCIENCIA A LA PÍLDORA DEL DÍA DESPUÉS	225
5. OBJECIÓN DE CONCIENCIA A LA REPRODUCCIÓN ASISTIDA	226
6. OBJECIÓN DE CONCIENCIA A LA EXPERIMENTACIÓN CON ANIMALES	229
7. OBJECIÓN DE CONCIENCIA A LAS TRANSFUSIONES DE SANGRE	229
8. OBJECIÓN DE CONCIENCIA AL SUICIDIO ASISTIDO	230
9. OBJECIÓN DE CONCIENCIA AL REGISTRO DE UNIONES ENTRE PERSONAS DEL MISMO SEXO	234
10. OBSERVACIONES FINALES	236
 Capítulo 9. La objeción de conciencia y el derecho en los Países Bajos con respecto a las cuestiones relativas a la vida y la muerte	243
<i>Sophie van Bijsterveld</i>	
1. INTRODUCCIÓN	243
2. ¿UN DERECHO CONSTITUCIONAL GENERAL A LA LIBERTAD DE CONCIENCIA? ...	244
2.1. <i>Libertad de conciencia religiosa</i>	244
2.2. <i>Libertad de religión o creencia</i>	245
2.3. <i>Derecho a la intimidad y a la integridad física</i>	247
2.4. <i>¿Un derecho a la vida?</i>	247
2.5. <i>El estado de ánimo de la Constitución de 1983</i>	247
3. LA PENA DE MUERTE	248
4. OBJECIÓN DE CONCIENCIA AL SERVICIO MILITAR	249

5. DERECHO SANITARIO Y CONCIENCIA.	253
5.1. <i>Introducción</i>	253
5.2. <i>La conciencia y la objeción de conciencia en la relación entre el profesional sanitario y el paciente</i>	253
5.3. <i>Abortus provocatus</i>	256
5.4. <i>Eutanasia y suicidio asistido</i>	259
6. VARIOS: TECNOLOGÍA EMBRIONARIA, DONACIÓN DE ÓRGANOS, TRANSFUSIONES DE SANGRE Y VACUNACIÓN.	264
6.1. <i>Introducción</i>	264
6.2. <i>Tecnología embrionaria</i>	264
6.3. <i>Donación de órganos</i>	266
6.4. <i>Transfusiones de sangre</i>	267
6.5. <i>Vacunación</i>	268
7. ASPECTOS DE DERECHO LABORAL DE LA OBJECIÓN DE CONCIENCIA.	269
8. CONCLUSIONES	271

Capítulo 10. Objeción de conciencia relacionada con la protección de la vida humana: Polonia 273

Krzysztof Wójtyczek

1. OBSERVACIONES PRELIMINARES	273
2. LA OBJECIÓN DE CONCIENCIA Y LA CLÁUSULA DE CONCIENCIA EN LA CONSTITUCIÓN.	275
3. LA OBJECIÓN DE CONCIENCIA Y LA PENA DE MUERTE	281
4. LA OBJECIÓN DE CONCIENCIA Y EL SERVICIO MILITAR	281
5. LA CLÁUSULA DE CONCIENCIA PARA LAS PROFESIONES MÉDICAS.	284
6. CONCLUSIÓN.	287

Capítulo 11. La objeción de conciencia en Portugal. Conflictos éticos, problemas clásicos, desafíos contemporáneos 289

Jónatas E. M. Machado

1. INTRODUCCIÓN	289
2. BREVES NOTAS SOBRE LA OBJECIÓN DE CONCIENCIA	291
3. OBJECIÓN DE CONCIENCIA EN PORTUGAL	293
3.1. <i>Constitución de 1976</i>	293
3.2. <i>Derecho Internacional de los Derechos Humanos</i>	295
4. REGULACIÓN LEGAL	296
4.1. <i>Objeción de conciencia al servicio militar</i>	297
4.2. <i>Objeción de conciencia al aborto</i>	298
4.3. <i>Eutanasia</i>	301
4.4. <i>Objeciones de conciencia bioéticas</i>	303
4.5. <i>Nuevas formas de matrimonio</i>	308
4.6. <i>Educación, religión e ideología</i>	313

5. ALGUNAS OBSERVACIONES CRÍTICAS	317
6. CONCLUSIÓN	319

Capítulo 12. La objeción de conciencia en la República Checa. . . . 321

Lucia Madleňáková

1. LA OBJECIÓN DE CONCIENCIA EN LOS DOCUMENTOS CONSTITUCIONALES CHECOS .	321
2. OBJECIÓN DE CONCIENCIA AL SERVICIO MILITAR	328
3. LA OBJECIÓN DE CONCIENCIA EN MEDICINA Y BIOÉTICA	341
4. OBJECIÓN DE CONCIENCIA Y PENA DE MUERTE	347
5. CONCLUSIÓN	347

Capítulo 13. La objeción de conciencia y la inviolabilidad de la vida en el Reino Unido 349

Ian Leigh

1. INTRODUCCIÓN	349
2. OBJECIÓN DE CONCIENCIA AL ABORTO	351
2.1. <i>La objeción de conciencia y la obligación de remitir.</i>	356
2.2. <i>Crítica y valoración</i>	357
3. NEGATIVA A DISPENSAR LA ANTICONCEPCIÓN DE EMERGENCIA	359
4. BIOÉTICA Y TRATAMIENTO DE LA INFERTILIDAD	360
5. RECHAZO A LA INTERRUPCIÓN DEL TRATAMIENTO DE MANTENIMIENTO DE LA VIDA POR MOTIVOS DE CONCIENCIA	360
6. MUERTE MÉDICAMENTE ASISTIDA/EUTANASIA	362
7. COMPARACIONES ENTRE LA OBJECIÓN DE CONCIENCIA EN LA MEDICINA Y EN LAS FUERZAS ARMADAS	363
8. CONCLUSIÓN	367

III. AMÉRICA

Capítulo 14. Objeción de conciencia y protección de la vida humana en la República Argentina 371

Juan G. Navarro Floria y Octavio Lo Prete

1. INTRODUCCIÓN	371
2. EL DERECHO A LA OBJECIÓN DE CONCIENCIA EN EL DERECHO ARGENTINO	374
3. OBJECIÓN DE CONCIENCIA AL ABORTO: DESARROLLOS ACTUALES.	379
4. OBJECIÓN DE CONCIENCIA Y EUTANASIA	386
5. OBJECIÓN DE CONCIENCIA Y SALUD REPRODUCTIVA	389
6. OBJECIÓN A LA APLICACIÓN DE LA PENA DE MUERTE	392
7. CONCLUSIONES	393

Capítulo 15. Siguiendo la pista a la libertad de conciencia en Canadá	395
<i>Dia Dabby y Jean-François Gaudreault-Desbiens</i>	
1. INTRODUCCIÓN	395
2. LA LIBERTAD DE CONCIENCIA EN CANADÁ: ORÍGENES CONSTITUCIONALES Y SINOPSIS JURISPRUDENCIAL	397
2.1. <i>Orígenes constitucionales</i>	397
2.2. <i>Libertad de conciencia: sinopsis de la jurisprudencia</i>	400
3. LIBERTAD DE CONCIENCIA EN LA ASISTENCIA SANITARIA	405
3.1. <i>Libertad de conciencia y asistencia médica para morir (AMM)</i>	405
3.2. <i>Libertad de conciencia y derechos reproductivos</i>	408
4. LIBERTAD DE CONCIENCIA Y SERVICIO MILITAR	410
5. OBJECCIÓN DE CONCIENCIA INSTITUCIONAL	413
6. CONCLUSIÓN	415

Capítulo 16. Tratamiento jurídico de modos contemporáneos de objeción de conciencia relacionados con la protección de la vida humana en el Derecho chileno	417
<i>Jorge del Picó y Fabiola Vergara</i>	
1. INTRODUCCIÓN	417
2. PERSPECTIVAS CONCEPTUALES SOBRE LA OBJECCIÓN DE CONCIENCIA	418
3. TUTELA JURÍDICA DEL DERECHO A LA VIDA Y A LA OBJECCIÓN DE CONCIENCIA EN CHILE. NORMATIVA LEGAL APLICABLE Y SU CONTRAPOSICIÓN CON OTRAS PRESCRIPCIONES JURÍDICAS Y MORALES	421
4. SITUACIONES PARTICULARES DE OBJECCIÓN DE CONCIENCIA EN RELACIÓN DIRECTA CON LA PROTECCIÓN DE LA VIDA HUMANA	422
4.1. <i>Objeción de conciencia al aborto</i>	423
4.2. <i>Objeción de conciencia a la eutanasia</i>	428
4.3. <i>Objeciones de conciencia bioéticas y a tratamientos médicos</i>	433
5. BREVE REFERENCIA A LA DESOBEDIENCIA CIVIL U OBJECCIÓN DE CONCIENCIA EN OTRAS CUESTIONES LÍMITROFES O INCIDENTES TANGENCIALMENTE CON EL DERECHO A LA VIDA	437
5.1. <i>Objeción de conciencia y pena de muerte</i>	437
5.2. <i>Objeción de conciencia al servicio militar</i>	438
5.3. <i>Objeción de conciencia en relación con leyes originadas o derivadas de procesos políticos violentos o socialmente traumáticos</i>	441
6. SÍNTESIS CONCLUSIVA	442

Capítulo 17. Objeción de conciencia y derecho a la vida en Colombia	445
<i>Vicente Prieto</i>	
1. INTRODUCCIÓN	445

2. SERVICIO MILITAR	449
3. ABORTO	452
4. EUTANASIA	458
5. ALGUNAS REFLEXIONES FINALES	461
5.1. <i>¿Excepción o derecho fundamental?</i>	462
5.2. <i>Ponderación de derechos</i>	464
5.3. <i>Objeción de conciencia «institucional»</i>	465
5.4. <i>Cuando los objetores no son minoría</i>	467

Capítulo 18. Los derechos de la conciencia y la privación de la vida en Estados Unidos

Thomas C. Berg y Christian Matozzo

1. INTRODUCCIÓN	471
2. LA LIBERTAD DE CONCIENCIA Y LAS AMENAZAS QUE SE CIERNEN SOBRE ELLA. . .	472
2.1. <i>Protecciones de la conciencia profundamente arraigadas</i>	472
2.2. <i>Amenazas a la protección de la conciencia</i>	472
3. EL MARCO JURÍDICO Y POLÍTICO DE LOS DERECHOS DE LA CONCIENCIA	474
3.1. <i>Fuentes de protección</i>	475
3.2. <i>Fuentes de amenazas</i>	478
4. ÁMBITOS ESPECÍFICOS	481
4.1. <i>Servicio militar obligatorio</i>	481
4.2. <i>Aborto</i>	482
4.2.1. <i>Mandatos gubernamentales sobre instituciones</i>	485
4.2.2. <i>Mandatos gubernamentales sobre individuos</i>	487
4.2.3. <i>Mandatos privados y particulares</i>	487
4.2.4. <i>Los límites de las reivindicaciones relacionadas con el aborto: anticoncepción de urgencia, fertilización <i>in vitro</i>, etc.</i>	488
4.2.5. <i>Derecho al aborto para proteger la vida de la mujer</i>	493
4.3. <i>Pena capital</i>	494
4.4. <i>Eutanasia/suicidio asistido</i>	495
5. CUESTIONES RECURRENTES	496
5.1. <i>¿Derechos de conciencia para objeciones morales no religiosas?</i>	496
5.2. <i>Objeciones de los contribuyentes a la financiación pública de ciertas actividades</i>	498
5.3. <i>El equilibrio entre la conciencia y otros intereses</i>	499
6. CONCLUSIÓN	502

Capítulo 19. La objeción de conciencia al aborto en México. Regulación y jurisprudencia

Cecilia Lizardi Tort

1. ALGUNAS CUESTIONES INTRODUCTORIAS	503
2. LIBERTAD DE CONCIENCIA Y OBJECIÓN DE CONCIENCIA EN EL DERECHO MEXICANO	508

3. ANTECEDENTES LEGISLATIVOS DE LA INTERRUPCIÓN VOLUNTARIA DEL EMBARAZO EN MÉXICO	512
4. REGULACIÓN DE LA OBJECCIÓN DE CONCIENCIA SANITARIA EN MÉXICO	514
4.1. <i>Ámbito estatal</i>	515
4.2. <i>Ámbito federal</i>	520
5. ACCIÓN DE INCONSTITUCIONALIDAD Y RESOLUCIÓN DE LA SUPREMA CORTE DE JUSTICIA DE LA NACIÓN	522
6. CONCLUSIONES	530

Capítulo 20. La afectación al derecho a la vida y el tratamiento de la objeción de conciencia en el Perú

José Antonio Calvi del Risco y Gonzalo Flores Santana

1. INTRODUCCIÓN	535
2. EL SUSTENTO CONSTITUCIONAL DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES Y EL DERECHO A LA VIDA	536
3. EL DERECHO A LA LIBERTAD DE CONCIENCIA Y EL DERECHO A LA OBJECCIÓN DE CONCIENCIA.	538
4. NORMAS QUE AFECTAN EL DERECHO A LA VIDA DEL CONCEBIDO	544
4.1. <i>El aborto terapéutico</i>	545
4.2. <i>Proyectos de ley para despenalizar el aborto</i>	549
4.3. <i>AOE o «píldora del día siguiente»</i>	550
5. LA EUTANASIA U «HOMICIDIO PIADOSO».	555
5.1. <i>Proyectos de ley para despenalizar la eutanasia</i>	558
5.2. <i>El caso «Ana Estrada»</i>	560
6. CONCLUSIONES	562

IV. OCEANÍA

Capítulo 21. El derecho a la objeción de conciencia con respecto al aborto y la eutanasia: un informe de Nueva Zelanda

Rex Ahdar

1. INTRODUCCIÓN	567
2. LA OBJECCIÓN DE CONCIENCIA EN RELACIÓN CON LA EUTANASIA VOLUNTARIA Y EL SUICIDIO MÉDICAMENTE ASISTIDO	568
3. LA OBJECCIÓN DE CONCIENCIA EN RELACIÓN CON EL ABORTO.	577
3.1. <i>Contraste entre el antiguo y el nuevo régimen jurídico</i>	577
3.2. <i>La objeción de conciencia según la ley anterior</i>	581
3.3. <i>La objeción de conciencia en la nueva ley</i>	583
4. CONCLUSIÓN.	587