

ÍNDICE

LA SALUD Y LOS DERECHOS DE LA PERSONA

PALOMA DE BARRÓN ARNICHES

- I. La irrupción de la salud como elemento de análisis jurídico (el porqué de este libro)
- II. La revisión del concepto de discapacidad y su efecto transversal sobre todos los derechos de la persona
- III. El enlace entre la Constitución y la autonomía personal. Un ejemplo: el ejercicio de la libertad de testar por las personas que sufren alguna discapacidad intelectual
- IV. El debate sobre la vacunación masiva como remedio para combatir las pandemias
- V. Agradecimientos

PARTE I

LA REFORMA CIVIL Y PROCESAL EN MATERIA DE MEDIDAS DE APOYO A PERSONAS CON DISCAPACIDAD

CAPÍTULO I

LA LEY 8/2021, PARA EL APOYO A LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD: TRAMITACIÓN LEGISLATIVA Y NOTAS ESENCIALES

ANTONIO FERNÁNDEZ DE BUJÁN Y FERNÁNDEZ

- I. Observaciones preliminares
- II. La Convención de Nueva York de 2006
- III. La Ley 8/2021, de 2 de junio, de reforma de la legislación civil y procesal para el apoyo a las personas con discapacidad en el ejercicio de su capacidad jurídica. Tramitación legislativa
- IV. Notas esenciales de la Ley 8/2021
 1. El trasvase del modelo médico al modelo social de discapacidad
 2. La heterogeneidad de la discapacidad
 3. El concepto de capacidad jurídica, que es utilizado por La Convención, la Observación General y la Ley para referirse tanto a la titularidad del derecho, como a su capacidad de ejercicio, supone la subsunción de ambas facultades en la propia expresión capacidad jurídica y la supresión en los respectivos textos legales, de la clásica dicotomía capacidad jurídica y capacidad de obrar, en relación con la discapacidad
 4. El principio de la voluntad, los deseos y las preferencias y de la persona con discapacidad
 5. Medidas de apoyo a las personas con discapacidad
 6. Salvaguardas
 7. Eliminación de la tutela, la patria potestad prorrogada y la patria potestad rehabilitada del ámbito de la discapacidad
 8. La curatela como principal medida de apoyo de origen judicial para las personas con discapacidad

9. Responsabilidad y obligaciones de las personas con discapacidad

V. El Proyecto de Ley de 11 de mayo de 2021 de reforma del artículo 49 de la CE, relativo a los derechos de las personas con discapacidad

VI. Conclusiones

CAPÍTULO II

EL DERECHO DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD A TOMAR SUS PROPIAS DECISIONES EN EL ÁMBITO PERSONAL Y SANITARIO. EL NUEVO MARCO NORMATIVO

ESTHER TORRELLES TORREA

I. Introducción

II. Breves apuntes sobre la nueva regulación de la discapacidad

III. El derecho de las personas con discapacidad a tomar sus propias decisiones en el ámbito personal

1. La autonomía de la voluntad en el ámbito sanitario

2. Supuestos especiales en la toma de decisiones en el ámbito sanitario

2. 1. Ensayos clínicos con medicamentos

2. 2. Interrupción voluntaria del embarazo

2. 3. Investigación biomédica

2. 4. Trasplantes y donaciones

2. 5. Cirugía transexual y rectificación registral de la mención relativa al sexo de las personas

2. 6. Tatuajes, micropigmentación o piercings

2. 7. Reproducción asistida

2. 8. Esterilización

2. 9. Eutanasia

IV. A modo de conclusión

CAPÍTULO III

LA REFORMA DE LA LEGISLACIÓN PROCESAL PARA EL APOYO A LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD EN EL EJERCICIO DE SU CAPACIDAD JURÍDICA, A LA LUZ DE LA LEY 8/2021, DE 2 DE JUNIO

ALICIA BERNARDO SAN JOSÉ

I. Introducción

II. Breve referencia a la modificación del Código Civil

III. La reforma de la legislación procesal

1. Modificación de la Ley de Enjuiciamiento Civil

1. 1. Disposiciones generales aplicables a los procesos sobre provisión de medidas judiciales de apoyo a las personas con discapacidad, filiación, matrimonio y menores

1. 2. Los procesos sobre la adopción de medidas judiciales de apoyo a personas con discapacidad
 - A. Ámbito de aplicación y competencia
 - B. Legitimación e intervención procesal
 - C. Certificación registral y personación del demandado
 - D. Pruebas preceptivas en primera y segunda instancia
 - E. Sentencia
 - F. Revisión de las medidas de apoyo judicialmente adoptadas
 - G. Medidas cautelares
 1. 3. Otras modificaciones de la Ley de Enjuiciamiento Civil
 2. Modificación de la Ley de Jurisdicción Voluntaria
 2. 1. Ajustes para personas con discapacidad
 2. 2. El expediente de provisión de medidas judiciales de apoyo a personas con discapacidad
 - A. Ámbito de aplicación, competencia, legitimación y postulación
 - B. Procedimiento
 - C. Auto y posterior revisión de las medidas judicialmente acordadas
 2. 3. Otras modificaciones de la Ley de Jurisdicción Voluntaria
- IV. Breve nota bibliográfica

PARTE II

CUESTIONES JURÍDICAS EN TORNO A LA COVID 19. LA VACUNACIÓN A DEBATE

CAPÍTULO IV

LA NORMATIVA ESPAÑOLA SOBRE COVID-19 Y SU IMPACTO EN LA LIBERTAD RELIGIOSA

BELÉN RODRIGO LARA

- I. Introducción
- II. Marco jurídico de la libertad religiosa en España
- III. El derecho de libertad religiosa y la salud de las personas
- IV. La normativa generada por el Covid-19
 1. La emergencia sanitaria y la declaración del estado de alarma en España
 2. Normativa específica que ha afectado a la libertad religiosa: velatorios, entierros y funerales
 3. La libertad religiosa concluido el primer estado de alarma: la “desescalada”
 4. Declaración del segundo y tercer estado de alarma: competencias de las Comunidades Autónomas y libertad religiosa
- V. La respuesta de las confesiones religiosas y la cooperación con las autoridades públicas
- VI. Consideraciones finales

CAPÍTULO V

LA SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES EN TIEMPOS DE COVID-19

JAVIER CARRASCOSA GONZÁLEZ

- I. La sustracción internacional de menores. Un fenómeno en la sociedad móvil, diversa y líquida del siglo XXI
- II. Pluralidad de instrumentos normativos
- III. Convenio de La Haya de 25 octubre 1980
 1. Aspectos generales
 1. 1. Convenio fáctico, acción de restitución del menor y no litigación sobre el fondo
 1. 2. Objetivos del convenio
 1. 3. Regla general. La restitución del menor
 1. 4. Regla excepcional. No restitución del menor
 1. 5. Convenio de La Haya de 25 octubre 1980 y pandemia mundial COVID-19

CAPÍTULO VI

ALGUNAS REFLEXIONES SOBRE LA VACUNACIÓN RECOMENDADA

CÉSAR CIERCO SEIRA

- I. Consideraciones previas sobre la importancia de realzar y dar contenido a la función recomendante de la Administración
- II. La dificultad de mantener y corregir el rumbo de una recomendación concebida como flatus vocis
 1. Las desviaciones que tienen su origen en la complejidad de la articulación de una función recomendante acorde
 1. 1. El valor de la imagen social de la vacunación y la importancia de la educación y de la información en materia de vacunas
 1. 2. La vacunación como blanco recurrente de la desinformación
 1. 3. El papel crucial de los profesionales sanitarios
 2. El rechazo de la vacunación recomendada
 2. 1. Las diferentes expresiones de rechazo
 2. 2. Las barreras y la equidad en vacunación
 2. 3. La mejora de la persuasión ante la duda vacunal
- III. La riqueza de las posibles líneas de actuación con vistas a fortalecer la eficacia de la recomendación
 1. La modulación del consentimiento
 2. La mejora de las circunstancias de la vacunación
 3. Las alianzas en vacunación
- IV. El condicionamiento de actividades como estadio previo a la obligatoriedad
- V. Un último apunte: recomendación y responsabilidad patrimonial

CAPÍTULO VII

DAÑOS VACUNALES: RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL Y FONDOS DE COMPENSACIÓN

SONIA RAMOS GONZÁLEZ

- I. Planteamiento
- II. Riesgos derivados de la vacunación
- III. Externalidades positivas de la vacunación
- IV. Vacunación obligatoria y recomendada
- V. Responsabilidad objetiva de la Administración por los daños vacunales en la jurisprudencia
 1. Principio de solidaridad y socialización de riesgos
 2. Teoría del sacrificio particular o no exigible
 3. Infracción de la *lex artis ad hoc* o funcionamiento anormal del servicio público
- VI. La obligatoriedad de la vacunación como presupuesto para la aplicación de la teoría del sacrificio particular o del daño de sacrificio
- VII. Argumentos a favor de la creación en España de un sistema público de compensación sin culpa de los daños vacunales
- VIII. Los sistemas o fondos públicos de compensación sin culpa para los daños vacunales en derecho comparado
 1. Rasgos distintivos frente a la responsabilidad patrimonial
 2. Ventajas
- IX. Responsabilidad patrimonial por no informar de las reacciones adversas graves e infrecuentes inherentes a la vacunación
- X. Conclusiones
- XI. Bibliografía

CAPÍTULO VIII

EL ENCAJE CONSTITUCIONAL DEL DISCURSO ANTIVACUNAS EN LA RELACIÓN CLÍNICA Y EN LA INVESTIGACIÓN CIENTÍFICA

POL CUADROS AGUILERA

- I. Presentación
- II. Las publicaciones científicas contrarias a la vacunación
 1. El derecho a la libre investigación científica
 2. La salud pública como límite a la investigación científica
 3. Razones no jurídicas que fundamentan una investigación científica libre
- III. Las actuaciones médicas contrarias a la vacunación
 1. El derecho al libre ejercicio profesional
 2. Los límites de la actuación médica
 3. La *lex artis* y su operatividad para determinar la corrección del acto médico
 4. El acto de desaconsejar la vacunación en el contexto de la relación clínica
- IV. Bibliografía

CAPÍTULO IX

EL CONSENTIMIENTO INFORMADO POR SUSTITUCIÓN PARA LA VACUNACIÓN COVID-19 DE RESIDENTES EN CENTROS DE MAYORES: REFLEXIONES BAJO LA VIGENCIA DE LA LEY 8/2021

INMACULADA VIVAS TESÓN

- I. Dos años y seis olas después: demasiadas muertes, pocas responsabilidades y ninguna lección aprendida
- II. El marco normativo de la vejez
- III. El consentimiento informado por sustitución para la vacunación de adultos vulnerables institucionalizados: consideraciones críticas y reflexiones
 1. Auto del Juzgado de Instrucción núm. 2 de Santiago de Compostela de 9 de enero de 2021
 2. Auto del Juzgado de Primera Instancia núm. 17 de Sevilla (Familia) de 15 de enero de 2021
 3. Auto del Juzgado de Primera Instancia núm. 6 de Santiago de Compostela de 20 de enero de 2021
 4. Auto del Juzgado de Primera Instancia núm. 16 de Granada de 4 de febrero de 2021
 5. Auto del Juzgado de Primera Instancia núm. 4 de Lugo de 11 de febrero de 2021
 6. Circular de la Fiscalía del Tribunal Supremo de 24 de febrero de 2021 acerca de la autorización judicial de la vacunación forzosa contra el Covid-19
 7. Un análisis crítico

CAPÍTULO X

VACUNACIÓN DE LOS MENORES: ENTRE EL CUMPLIMIENTO DEL DEBER LEGAL Y EL INTERÉS SUPERIOR DEL NIÑO

SILVIA MESEGUER VELASCO

- I. Introducción
- II. La obligación legal sobre la vacunación y el respeto al derecho a la vida privada
- III. La doctrina del Tribunal de Estrasburgo sobre la vacunación infantil
 1. El margen de apreciación y el valor de la solidaridad social en el ámbito de la salud pública
 2. El interés superior del menor
 3. Exenciones al deber legal Página
 4. Injerencia en la libertad de pensamiento, de conciencia y de religión
- IV. Consideraciones finales

CAPÍTULO XI

LA PRESTACIÓN DEL CONSENTIMIENTO INFORMADO POR REPRESENTACIÓN Y LA CUESTIONABLE VACUNACIÓN DE COVID-19 DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD

JÉSICA DELGADO-SÁEZ

- I. Introducción

II. Prestación del consentimiento informado por representación para la administración de la vacuna a la persona con discapacidad

III. Vacunación de Covid-19 de la persona con discapacidad

1. La persona que ejerce la provisión de apoyos se niega a que la persona con discapacidad sea vacunada frente a la Covid-19
2. La persona con discapacidad se niega a vacunarse frente a la Covid-19
3. La persona con discapacidad quiere vacunarse frente a la Covid-19 a pesar de que su provisión de apoyos se niegue

IV. Conclusiones

V. Bibliografía