

CÉSAR CIERCO SEIRA

VACUNACIÓN, LIBERTADES INDIVIDUALES Y DERECHO PÚBLICO

**Ensayo sobre las principales claves
para la regulación de la vacunación
pública en España**

Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO

2018

ÍNDICE

	Pág.
ABREVIATURAS	9
INTRODUCCIÓN	11

CAPÍTULO I

EL MARCO REGULADOR DE LA VACUNACIÓN PÚBLICA EN ESPAÑA: LA AUSENCIA DE PROTAGONISMO, DE VERTEBRACIÓN Y DE DESARROLLO

1. ALGUNAS LECCIONES A RETENER QUE SE EXTRAEN DE LA HISTORIA DE LA REGULACIÓN DE LA VACUNACIÓN PÚBLICA EN ESPAÑA.....	19
1.1. La recepción de la vacuna y las dificultades decimonónicas para su implantación y generalización	20
1.2. La reafirmación del sistema de vacunación obligatoria y el reforzamiento de su efectividad real	26
1.3. La consolidación definitiva de la vacunación obligatoria y la aparición de un nuevo reto en la evolución de las vacunas: su diversificación	28
2. LA VACUNACIÓN PÚBLICA EN NUESTRO DERECHO SANITARIO ACTUAL	32
2.1. La discreta abolición de la vacunación obligatoria y el tránsito brusco a un sistema de vacunación recomendada	32
2.2. La actualización pendiente del marco normativo de la vacunación pública	35
2.3. La preterición de la vacunación en los grandes temas de la codificación reciente de la salud pública.....	36

	Pág.
3. RECAPITULACIÓN: UN RAMILLETE DE PODEROSAS RAZONES QUE ACONSEJAN REORDENAR, RENOVAR Y COMPLETAR EL MARCO NORMATIVO DE LA VACUNACIÓN PÚBLICA	37

CAPÍTULO II

EL PELIGRO DE REDUCIR LA CUESTIÓN A LA ARTIFICIOSA DISYUNTIVA ENTRE VACUNACIÓN OBLIGATORIA Y VACUNACIÓN VOLUNTARIA

1. EL ATRACTIVO PERO RESBALADIZO CANTO DE SIRENA DE LA COMPARACIÓN ENTRE POLÍTICAS Y SISTEMAS DE VACUNACIÓN PÚBLICA EN EL MUNDO	41
2. LA SUSTANCIA DEFINITORIA DE LA VACUNACIÓN OBLIGATORIA: LA PODEROSA CLÁUSULA DE SALUD PÚBLICA Y LA FRAGILIDAD DE LA RESPUESTA ANTE EL INCUMPLIMIENTO. LA HUIDA A LA OBLIGATORIEDAD INDIRECTA	46
3. LA SUSTANCIA DEFINITORIA DE LA VACUNACIÓN VOLUNTARIA: LA CORRESPONSABILIDAD DE LOS CIUDADANOS Y LOS RIESGOS DE INDEFINICIÓN DE LOS ROLES Y DE EXCESO DE DISCRECIÓN DE LA ADMINISTRACIÓN	50

CAPÍTULO III

LA DOBLE DIMENSIÓN, INDIVIDUAL Y COLECTIVA, DE LA VACUNACIÓN Y LA SIGNIFICACIÓN E IMPLICACIONES DE LA INMUNIDAD DE GRUPO

1. LA VIRTUALIDAD DUAL DE LA VACUNACIÓN PÚBLICA: PARA PREVENIR LA SALUD INDIVIDUAL Y PARA CUMPLIR UNA FUNCIÓN SOCIAL.....	55
2. EL PAULATINO AFIANZAMIENTO DE LA DIMENSIÓN COLECTIVA DE LA VACUNACIÓN PÚBLICA Y SU REFORZAMIENTO GRACIAS A LA DOCTRINA DE LA INMUNIDAD DE GRUPO	56
3. LA CONSECUICIÓN Y EL MANTENIMIENTO DE LOS UMBRALES CRÍTICOS DE VACUNACIÓN COMO OBJETIVO PRIMORDIAL DE LAS POLÍTICAS MODERNAS DE SALUD PÚBLICA: UNA META TAN CENTRAL COMO EXIGENTE	61
3.1. La inmunidad de grupo como objetivo central de la salud pública moderna	61
3.2. La ausencia de mecanismos de salvaguarda de la inmunidad de grupo en nuestra legislación de salud pública. El desajuste y las limitaciones a tal efecto de la Ley Orgánica de medidas especiales en materia de salud pública	66

	Pág.
4. LA ASUNCIÓN COLECTIVA DE LOS DAÑOS INDIVIDUALES RESULTANTES DE LA VACUNACIÓN PÚBLICA.....	71
5. LA COMPLEJIDAD DE ARTICULAR UNA RESPUESTA ARMÓNICA ANTE LOS EFECTOS NEGATIVOS QUE PUEDEN DERIVARSE PARA EL GRUPO DE LA NO VACUNACIÓN DE UNA PERSONA	81
5.1. La presencia de manifestaciones negativas de la no vacunación. En particular, la erosión de la inmunidad de grupo y los terceros especialmente vulnerables a las enfermedades inmunoprevenibles.....	81
5.2. El dilema de la respuesta ante la no vacunación: la viabilidad constitucional de la vacunación obligatoria.....	84
5.2.1. La decisión de no vacunarse y el fundamento que le presta el principio cardinal del consentimiento libre e informado	84
5.2.2. La fortaleza de la salud pública como límite al derecho fundamental a rechazar un acto médico y su proyección sobre la vacunación obligatoria. Las enseñanzas que cabe extraer del Derecho comparado y de la jurisprudencia del Tribunal Europeo de Derechos Humanos.....	85
5.2.3. Una proyección sobre el cariz que puede tomar el enfrentamiento secular entre la vacunación obligatoria y las libertades individuales.....	89
5.2.4. Una primera conclusión a extraer: la admisibilidad en abstracto de la vacunación obligatoria en nuestro sistema constitucional	94
5.3. Las alternativas para categorizar y separar la no vacunación y sacar partido de la diversidad del fomento en clave de vacunación recomendada	96

CAPÍTULO IV

LA PROYECCIÓN DE LA VACUNACIÓN PÚBLICA COMO INSTRUMENTO DE APLICACIÓN EN MASA

1. LA PROPENSIÓN NATURAL DE LA VACUNACIÓN A LA UNIVERSALIDAD	101
2. EL ACCESO UNIVERSAL, EQUITATIVO Y GRATUITO A LA VACUNACIÓN PÚBLICA. CRÍTICA A SU MODELACIÓN A PARTIR DE LA CARTERA DE PRESTACIONES SANITARIAS Y DEFENSA DE SU RECONOCIMIENTO LEGAL COMO DERECHO SUBJETIVO	102
3. LA INFLUENCIA DEL CARÁCTER MASIVO DE LA VACUNACIÓN EN LA ORGANIZACIÓN <i>LATO SENSU</i> DEL SERVICIO PÚBLICO DE VACUNACIÓN Y EN LAS ACTIVIDADES DE LA ADMINISTRACIÓN EN DERREDOR.....	112

	Pág.
4. LOS RIESGOS DE LA INMUNIZACIÓN EN MASA Y EN ESPECIAL DEL DESLIZAMIENTO HACIA UNA AUTOMATIZACIÓN RUTINARIA EN LA VACUNACIÓN PÚBLICA	115
4.1. La desatención a la aceptación social de la vacuna. La necesidad de conocer en profundidad el fenómeno de la «no vacunación» y sus distintas variantes y de tomarse en serio la información y educación en materia de vacunación pública.....	115
4.2. La relajación de las garantías individuales y de la toma en consideración de las circunstancias particulares de cada caso	119

CAPÍTULO V

LA INTENSA Y RELEVANTE DIVERSIDAD DE ESPECIES QUE CONVIVEN EN EL GÉNERO DE LA VACUNA

1. DE JENNER Y LA VIRUELA A NUESTROS DÍAS: LA PROFUNDA TRANSFORMACIÓN DEL MUNDO DE LAS VACUNAS Y SU NECESARIO REFLEJO EN LA REGULACIÓN DE LA VACUNACIÓN PÚBLICA. MULTIPLICIDAD Y HETEROGENEIDAD COMO NUEVOS RASGOS A CONSIDERAR	127
2. LA POSIBILIDAD DE INTRODUCIR VARIABLES Y MODULACIONES EN EL RÉGIMEN JURÍDICO DE LA VACUNACIÓN PÚBLICA EN RAZÓN DE LA VACUNA	130
3. LA PIEDRA ANGULAR DE LA VACUNACIÓN PÚBLICA MODERNA: EL CALENDARIO OFICIAL DE VACUNACIÓN. SU VIRTUALIDAD COMO LLAVE DE PASO ANTE LAS NUEVAS VACUNAS	132
3.1. La publicación de las vacunas a través de su acceso al calendario oficial de vacunación	132
3.2. La significación y virtualidad del calendario oficial de vacunación	133
3.3. La deslavazada regulación del calendario oficial de vacunación en España	134
3.3.1. El calendario oficial de vacunación como objeto de distribución competencial y la unificación parcial operada por la Ley General de Salud Pública	134
3.3.2. La presencia de lagunas significativas en la definición de los rasgos básicos del calendario oficial de vacunación	139
4. LA COHESIÓN ENTRE LA VACUNACIÓN PÚBLICA Y LA VACUNACIÓN PRIVADA.....	144

CAPÍTULO VI

**LA PROYECCIÓN FUNDAMENTALMENTE INFANTIL
DE LA VACUNACIÓN PÚBLICA**

1.	LA ESTRECHA VINCULACIÓN ENTRE LA VACUNACIÓN Y LA INTELIGENCIA DE LA SALUD INFANTIL EN NUESTROS DÍAS: SU TRASLACIÓN AL CAMPO DE LOS DERECHOS DEL NIÑO...	147
2.	BREVE EXCURSO SOBRE LAS VACUNAS EN ADULTOS Y LA SUJECCIÓN ESPECIAL A LA VACUNACIÓN POR RAZÓN PROFESIONAL	150
3.	EL DESPLAZAMIENTO DEL EJERCICIO PERSONAL EN EL ACCESO Y CONSENTIMIENTO COMO EJE CENTRAL DEL SISTEMA DE VACUNACIÓN	153
3.1.	La primera respuesta: el consentimiento por representación de los padres	153
3.2.	El menor maduro y las vacunas en la adolescencia	154
3.3.	El complejo encaje de la falta de vacunación de los menores no maduros. La combinación de una tríada difícil de embridar: salud comunitaria, libertad en el ejercicio del cargo parental e interés superior del menor.....	155
3.3.1.	La decisión de vacunar a los hijos y su consideración como signo positivo del cumplimiento del deber parental de velar por su salud	156
3.3.2.	La no vacunación de los hijos y su complicada conjugación a la luz del canon rector del interés superior del menor.....	157
3.4.	El alcance de la posición de la Administración y los profesionales sanitarios como eventuales garantes de la vacunación infantil	162
3.4.1.	¿Está un menor no vacunado en una situación de riesgo en grado de exigir la intervención tuitiva de la Administración?	162
3.4.2.	¿Están obligados los profesionales sanitarios a denunciar a la Administración los casos de no vacunación?...	166
	FINAL	171
	BIBLIOGRAFÍA	175