

CLARA MOYA GUILLEM

**LA PROTECCIÓN JURÍDICA
FRENTE AL TRÁFICO
DE ÓRGANOS HUMANOS**
**Especial referencia a la tutela penal
en España (art. 156 bis CP)**

Prólogo de
Carmen Juanatey Dorado y Antonio Doval Pais

Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO
2018

ÍNDICE

	Pág.
ABREVIATURAS	13
PRÓLOGO	15
AGRADECIMIENTOS	19
INTRODUCCIÓN	21
CAPÍTULO I. EL PROBLEMA DEL TRÁFICO DE ÓRGANOS HUMANOS	25
1. APROXIMACIÓN CRIMINOLÓGICA	25
2. ETIOLOGÍA. EL DESEQUILIBRIO ENTRE LA OFERTA Y LA DEMANDA DE ÓRGANOS.....	31
2.1. El incremento de la demanda	36
2.2. La escasez de la oferta	38
3. LOS MODELOS DE OBTENCIÓN DE ÓRGANOS HUMANOS CON FINES TERAPÉUTICOS	42
3.1. La obtención de órganos de personas vivas	45
3.1.1. El modelo de donación	46
3.1.2. El modelo de mercado.....	49
3.2. La obtención de órganos de personas fallecidas.....	50
3.2.1. El modelo de donación.....	51
3.2.2. El modelo de mercado.....	54
3.2.3. El modelo obligatorio.....	55
3.3. Posición personal	57
4. CONCLUSIONES	65

	Pág.
CAPÍTULO II. LA REGULACIÓN INTERNACIONAL	71
1. EL PAPEL DE LOS FOROS INTERNACIONALES EN LA INTERVENCIÓN PENAL FRENTE AL TRÁFICO DE ÓRGANOS HUMANOS	71
2. ESTUDIO DE LOS PRINCIPALES INSTRUMENTOS INTERNACIONALES.....	73
2.1. Resoluciones de la ONU.....	73
2.2. Instrumentos de la Unión Europea	80
2.3. Documentos del Consejo de Europa. El recorrido hasta el Convenio contra el Tráfico de Órganos Humanos	84
2.4. Otras iniciativas internacionales	93
3. REFLEXIONES ACERCA DE LA POSIBILIDAD DE PERSECUCIÓN DEL TRÁFICO DE ÓRGANOS HUMANOS POR LOS TRIBUNALES PENALES INTERNACIONALES.....	98
4. CONCLUSIONES	101
 CAPÍTULO III. DERECHO COMPARADO	 103
1. INTRODUCCIÓN.....	103
2. EL RÉGIMEN SANCIONADOR DEL TRÁFICO DE ÓRGANOS HUMANOS EN PAÍSES DE EUROPA	105
2.1. Alemania.....	106
2.2. Francia	109
2.3. Italia.....	111
2.4. Reino Unido	117
2.5. Repercusión de los instrumentos vinculantes ratificados por los Estados europeos.....	119
3. EL RÉGIMEN SANCIONADOR DEL TRÁFICO DE ÓRGANOS HUMANOS EN PAÍSES DE AMÉRICA LATINA.....	120
3.1. Argentina	122
3.2. Brasil.....	123
3.3. Chile.....	125
3.4. Colombia.....	128
3.5. Costa Rica.....	129
3.6. México.....	130
3.7. Uruguay	132
4. EL RÉGIMEN SANCIONADOR DEL TRÁFICO DE ÓRGANOS HUMANOS EN ESTADOS UNIDOS	133
5. LA LEGALIZACIÓN DEL COMERCIO DE ÓRGANOS. ESPECIAL REFERENCIA AL CASO DE IRÁN	134
6. CONCLUSIONES	136

	Pág.
CAPÍTULO IV. LA LEGISLACIÓN ESPAÑOLA	141
1. INTRODUCCIÓN.....	141
2. EL TRATAMIENTO JURÍDICO-CIVIL DEL CUERPO HUMANO Y SUS PARTES	144
3. LAS DISPOSICIONES ADMINISTRATIVAS EN MATERIA DE DONACIÓN Y TRASPLANTE DE ÓRGANOS	154
3.1. La Ley 30/1979 sobre Extracción y Trasplante de Órganos ...	155
3.2. Las normas de desarrollo: los RRDD 2070/1999 y 1723/2012	157
3.2.1. Condiciones para la obtención de órganos humanos...	160
3.2.2. Condiciones para el traslado de órganos humanos	164
3.2.3. Condiciones para el trasplante de órganos humanos...	165
3.2.4. Infracciones y sanciones	165
4. LAS FIGURAS PENALES APLICABLES AL TRÁFICO DE ÓRGANOS HUMANOS	168
4.1. Conductas de obtención ilegal	168
4.2. Conductas de tráfico ilegal.....	181
4.3. Conductas de trasplante de órganos de procedencia ilegal.....	184
4.4. Recapitulación	191
5. REFLEXIONES FINALES ACERCA DE LA NECESIDAD DE TIPIFICAR PENALMENTE EL TRÁFICO DE ÓRGANOS HUMANOS	192
 CAPÍTULO V. LOS DELITOS DE TRÁFICO DE ÓRGANOS HUMANOS (ART. 156 BIS CP)	 197
1. INTRODUCCIÓN.....	197
2. EL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO.....	200
2.1. Los intereses afectados por el tráfico de órganos humanos....	204
2.2. Posiciones doctrinales.....	210
2.2.1. La salud individual.....	211
2.2.2. La dignidad humana	216
2.2.3. La salud pública.....	225
2.2.4. Las tesis pluriofensivas	231
2.2.4.1. La salud individual y la salud pública.....	233
2.2.4.2. La salud individual y la dignidad.....	236
2.3. Toma de postura.....	236
2.3.1. Intereses afectados por los comportamientos típicos...	237
2.3.2. El correcto funcionamiento del sistema nacional de trasplantes	246
2.3.3. Reinterpretación del bien jurídico protegido	253

	Pág.
3. PRINCIPALES CONSECUENCIAS DOGMÁTICAS DERIVADAS DEL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO ASUMIDO	258
3.1. El elemento subjetivo del injusto.....	259
3.2. El objeto material.....	262
3.3. Los sujetos.....	266
3.4. Interpretación teleológico-restrictiva de las modalidades delictivas.....	270
3.4.1. Promoción, favorecimiento, facilitación o publicidad de la obtención ilegal de órganos humanos.....	282
3.4.2. Promoción, favorecimiento, facilitación o publicidad del tráfico ilegal de órganos humanos.....	288
3.4.3. Promoción, favorecimiento, facilitación o publicidad del trasplante de órganos humanos de procedencia ilegal.....	289
3.4.4. Consentimiento del trasplante de órganos de procedencia ilegal.....	290
3.5. El tráfico de órganos humanos en situación de necesidad.....	291
3.5.1. Promoción, favorecimiento, facilitación o publicidad de la obtención o el tráfico ilegal de órganos humanos en situación de necesidad.....	295
3.5.2. Promoción, favorecimiento, facilitación, publicidad o consentimiento del trasplante de órganos humanos de procedencia ilegal en situación de necesidad.....	300
3.6. Relaciones concursales.....	303
3.6.1. Relaciones internas.....	305
3.6.2. Relaciones externas.....	309
3.6.2.1. Relaciones con el delito de trata de seres humanos con fines de extracción de órganos.....	310
3.6.2.2. Relaciones con los delitos de lesiones.....	319
3.6.2.3. Relaciones con otros ilícitos penales afines.....	323
CONCLUSIONES.....	327
REFERENCIAS NORMATIVAS Y DOCUMENTALES.....	335
BIBLIOGRAFÍA.....	343