

Índice general

Prólogo.....	9
--------------	---

Capítulo primero El concepto de pericia biológica. La evolución de las técnicas más frecuentes

I. Introducción.....	27
II. Concepto de pericia biológica.....	28
III. Caracteres. Diferencias y similitudes con las pericias clásicas.....	30
IV. Pericias biológicas de uso más frecuente. Evolución de las distintas técnicas.....	34
a) Pericias basadas en semejanzas antropomórficas y fisiológicas.....	34
b) Pericias hematológicas o basadas en sistemas sanguíneos.....	35
1. Sistema sanguíneo ABO.....	36
2. Sistema M y N.....	37
3. Sistema P.....	37
4. Sistema Rhesus.....	38
5. Sistema Kell-Cellano.....	38
6. Sistema "Lhuteran, Duffy, Kidd y Auberger".....	38
7. Sistema S.....	38
8. La combinación de los diversos sistemas sanguíneos.....	39
c) Los grupos de proteínas séricas.....	39
d) Pericias basadas en el sistema HLA (Human Lymphocyte Antigen) de histocompatibilidad inmunogenética.....	40
e) La prueba de ADN.....	41

V. Bibliografía del capítulo.....	43
-----------------------------------	----

Capítulo Segundo

La necesidad de contar con la colaboración del sujeto. Los efectos derivados de su negativa

I ¿Cuál es la posición que debe asumirse frente a la renuencia del litigante de someterse a la pericia?.....	47
II La negativa a someterse a la pericia como argumento de prueba en contra del remiso.....	50
III. El argumento que se extrae en contra del remiso ¿es indicio o presunción?.....	53
IV. Nuestra opinión.....	58
V. El argumento inferido de la negativa cuando constituye única prueba.....	59
VI. La inconstitucionalidad presunta de la tesis consolidada por violar la garantía que prohíbe forzar a la autoincriminación.....	61
VII. Réplica al argumento crítico.....	63
VIII. La inconstitucionalidad presunta de la tesis consolidada por violar la integridad física, la libertad de conciencia y otros derechos personalísimos.....	64
IX. Excusas para oponerse a la pericia.....	66
X. ¿Corresponde multar al litigante que injustificadamente se niega a colaborar?.....	68
XI. La necesidad de contar con la colaboración de terceros y los efectos de su negativa.....	69
XII. Pruebas biológicas <i>post mortem</i> . ¿Qué actitud debe asumirse ante la negativa a someterse a la prueba proveniente de los ascendientes, descendientes o colaterales demandados a título de sucesores del causante?.....	71
XIII. Nuestra opinión.....	72
XIV. Bibliografía del capítulo.....	73

Capítulo tercero
La negativa a someterse a las pericias biológicas.
Reseña jurisprudencial

I. La negativa del litigante a someterse a la prueba biológica.....	81
II. El argumento de prueba, consecuencia derivada de la negativa injustificada de someterse a la prueba biológica.....	82
a) Fallos que hablan de "indicio" en contra del remiso.....	82
b) Fallos que hablan de "presunción" en contra del remiso.....	83
c) Indicio o presunción.....	85
III. La presunta violación de la garantía que prohíbe la autoinculpación derivada de extraer indicio o presunción en contra del remiso.....	86
IV. La presunta violación de los principios de inocencia, defensa en juicio y razonabilidad derivada de extraer indicio o presunción en contra del remiso.....	88
V. La presunta arbitrariedad derivada de extraer indicio o presunción en contra del remiso.....	88
VI. Valor probatorio del argumento de prueba inferido de la negativa.....	89
a) ¿Indicio grave o presunción <i>iuris tantum</i> ?.....	89
b) La mayor fuerza probatoria del indicio cuando el renuente es profesional de la medicina.....	92
c) Indicio o presunción contrarrestado por prueba contraria.....	93
d) El indicio o presunción cuando representa el único argumento de prueba.....	93
VII. Excusas para negarse a la realización de la prueba biológica.....	94
a) La Libertad de conciencia.....	94
b) La inexactitud o relatividad de los resultados de la prueba.....	95
c) La violación de derechos personalísimos.....	96
d) La garantía que prohíbe forzar la autoincriminación y el derecho a no proporcionar prueba contra sí mismo.....	98
e) La protección del núcleo íntimo y familiar.....	99
f) El derecho a no conocer el propio origen biológico.....	100
g) El artículo 4 de la Ley 23.511 invocado como excusa para oponerse a la realización de la prueba biológica en proceso penal.....	101

h) No haber sido notificado “bajo apercibimiento” que la resistencia sería considerada en su contra.....	101
i) La invocación de enfermedad física o psíquica.....	102
VIII. Multa en contra de quien se niega a someterse a la pericia.....	102
IX. Prueba biológica practicada respecto de terceros (abuelos u otros parientes).....	103
X. Pruebas biológicas <i>post mortem</i> . La negativa a someterse a la prueba por parte de los ascendientes, descendientes o colaterales cuando son demandados como sucesores del causante.....	103
XI. Legitimación para oponerse a la realización de pericia biológica. Caso de persona incapaz.....	104

Capítulo cuarto

Cientificidad vs. Licitud. La práctica compulsiva de pruebas biológicas

I. Introducción.....	109
II. Tesis que rechaza la práctica compulsiva. Fundamentos de la misma.....	112
a) La protección de derechos personalísimos, principalmente la dignidad humana, la integridad corporal y la intimidad.....	113
b) La vigencia del artículo 4 de la Ley 23.511 y el principio de legalidad.....	114
c) El derecho a la prueba no es absoluto.....	115
III. Críticas a la tesis consolidada. Opiniones que admiten la compulsión.....	116
IV. Nuestra opinión.....	119
V. La práctica compulsiva en procesos penales. Presupuestos sustanciales de legitimación en la doctrina de la Corte.....	124
VI. Objeciones a la tesis que admite la práctica compulsiva en procesos penales.....	128
VII. Una breve reflexión personal.....	129
VIII. La ejecución forzada a través de la exhumación de cadáveres.....	129
IX. Bibliografía del capítulo.....	131

Capítulo quinto
La práctica compulsiva de pruebas biológicas.
Reseña jurisprudencial

I. Proceso penal. Pericia biológica practicada contra la voluntad del imputado. Fallos que declararon admisible la prueba.	
Fundamentos.....	137
a) La extracción compulsiva de una muestra corporal no lesiona la garantía que prohíbe la autoinculpación.....	137
b) La extracción compulsiva de una muestra corporal no lesiona derechos personalísimos como la vida, la salud o la integridad física y psíquica.....	140
c) Otros argumentos a favor de la admisión de la prueba.....	143
II. Proceso penal. Pericia biológica practicada contra la voluntad del imputado. Fallos que declararon la inadmisibilidad la prueba.....	145
III. Proceso penal. Pruebas biológicas practicadas contra la voluntad de la víctima o de terceros. Fallos que declararon la admisibilidad de la prueba.....	146
IV. Proceso penal. Pruebas biológicas practicadas contra la voluntad de la víctima o de terceros. Fallos que declararon la inadmisibilidad de la prueba.....	147
El caso de la víctima mayor de edad que niega su colaboración pues la pericia puede incriminar a parientes.....	148
V. Proceso civil. Pruebas biológicas practicadas contra la voluntad del litigante.....	150
a) Fallo que declaró la admisibilidad de la prueba.....	150
b) Fallos que declararon la inadmisibilidad de la prueba.....	150
VI. Ejecución forzada de pericias biológicas mediante la exhumación de cadáveres.....	152
a) Admisibilidad.....	152
b) Oposición a la exhumación del cadáver con fundamento en el derecho de los herederos de velar por el descanso del causante.....	153
c) Oposición a la exhumación del cadáver con fundamento en el derecho a la integridad psicofísica o a la intimidad del causante.....	153

Capítulo sexto
Cuestionamientos destinados a restar eficacia
probatoria a las pericias biológicas.
Presupuestos y recomendaciones para un óptimo
control sobre las mismas

I. La cuestionabilidad o falibilidad de las pericias biológicas.....	157
II. Presupuestos y sugerencias para la producción de la pericia.....	162
1. Relativos a las condiciones que debe reunir el perito y el laboratorio.....	163
a) La necesidad de identificar las personas físicas sobre las cuales recaerá la responsabilidad de ejecutar la pericia.....	163
b) La especialización e idoneidad del laboratorio.....	164
2. Relativas a la toma y envío de las muestras.....	164
a) Condiciones materiales de extracción.....	165
b) Recomendaciones legales.....	166
c) Recomendaciones técnicas.....	167
3. Relativos a la forma y contenido del dictamen.....	168
a) Claridad, precisión y concreción del dictamen.....	168
b) Que se informe al tribunal el tipo de técnica y metodología utilizada o a utilizar.....	169
c) Que se haga saber qué tabla de frecuencia poblacional se ha aplicado para los estudios.....	169
d) Que se informen los criterios científicos empleados para determinar el match o coincidencia en el tamaño de los alelos.....	170
e) Que se suministre detalle sobre las medidas de asepsia e higiene adoptadas en el manipuleo de las muestras.....	171
f) Se deberá señalar la longitud de la muestra utilizada.....	171
4. Sugerencias para casos complejos.....	172
a) La conveniencia de que los estudios sean realizados por dos laboratorios distintos.....	172
b) Disponer, en casos muy complejos, que el estudio se realice basándose en los sistemas de ADN, a partir de muestras provenientes de un mayor número de familiares.....	172
III. Bibliografía del capítulo.....	173

Capítulo séptimo
Apreciación y eficacia probatoria
de las pericias biológicas

I. Apreciación de la pericia biológica ¿prueba tasada o sana crítica? Ciencia vs. Poder decisorio del juez.....	177
II. Jurisprudencia sistematizada. Eficacia probatoria de las pruebas biológicas en procesos de filiación.....	180
a) De las pruebas biológicas en general.....	180
b) De las Pruebas Hematológicas.....	181
c) De los exámenes morfofisionómicos, radiográficos y otros.....	183
d) Del Sistema Human Lymphocyte Antigen (HLA).....	183
e) De la Prueba de ADN.....	185
f) Pericia biológica como única prueba.....	186
g) Pericia biológica unida a otros medios de prueba.....	186
III. Bibliografía del capítulo.....	186

Capítulo octavo
Aspectos procesales relativos a la oportunidad de ofrecimiento y producción de las pericias biológicas

I. Introducción.....	191
II. Disponer oficiosamente la realización de pericias biológicas ¿es un poder o un deber?.....	192
III. Límites al poder de disponer oficiosamente la pericia. ¿Qué significa respetar el derecho de defensa de las partes?.....	195
IV. El poder de disponer oficiosamente la pericia ¿alcanza a los tribunales de recursos extraordinarios?.....	198
V. El poder de acordar oficialmente la pericia ¿viola la garantía de la imparcialidad del juez?.....	199
VI. Poderes instructorios oficiales y negligencia probatoria.....	200
a) ¿Puede disponerse por propia iniciativa del juez la pericia biológica después de declarada la negligencia en su producción?.....	200
b) ¿Qué solución merece acordarse en caso de duda acerca de sí medió negligencia o no de la parte interesada?.....	202

c) ¿Puede acusarse negligencia en la producción de la pericia ordenada oficiosamente?.....	203
VII. Experiencias en las cuales se dispuso oficiosamente (o fuera de oportunidad) la realización de pericias biológicas.....	203
VIII. Bibliografía del capítulo.....	205

Capítulo noveno Los avances de la ciencia y la revisión de la cosa juzgada

I. El principio de la inmutabilidad relativa de la cosa juzgada.....	211
II. ¿El desarrollo de nuevas técnicas o el perfeccionamiento de las actuales es motivo que habilita la revisión de la cosa juzgada?.....	214
a) Planteo de la cuestión.....	214
b) Nuestra opinión.....	216
III. Bibliografía del capítulo.....	218
 Bibliografía general.....	 221