

# Aspectos legales de la transfusión de hemoderivados en el paciente crítico pediátrico hijo de padres Testigos de Jehová, a propósito de un caso mediáticamente relevante

Dr. Patricio Yáñez G.<sup>1</sup>, Dra. Paulina García<sup>2</sup>

<sup>1</sup> Fundación Operación Sonrisa Ecuador, Universidad San Francisco de Quito - Médico Tratante, Egresado del Posgrado de Anestesiología

<sup>2</sup> Hospital Vozandes Quito, Universidad Internacional del Ecuador - Médica Tratante de Medicina Interna, Docente de Cátedra de Bioética

Correspondencia:

Dr. Patricio Yáñez - patricioyanezg@hotmail.com

Recibido: 12/05/2014

Aceptado: 19/11/2014

## RESUMEN

**Caso:** en el mes de agosto del año 2013, se dio lugar un caso en la ciudad de Guayaquil, que llamó la atención a los medios de comunicación. Una jueza, dictaminó una orden judicial (medida cautelar) para la administración de sangre a un neonato ingresado en Unidad de Cuidados Intensivos Neonatales, que requería transfusión sanguínea urgente y que era hijo de padres que negaban la transfusión al menor de edad aduciendo motivos religiosos.

Este artículo tiene como objetivos verificar fuentes sobre el caso y realizar una revisión bibliográfica sobre los fundamentos religiosos, bioéticos y legales que sustentan el evento. Para el desarrollo del mismo se realizó entrevistas tanto a la Jueza involucrada, como al procurador jurídico de la Congregación de los Testigos de Jehová del Ecuador, al Asesor Jurídico de la Jefatura de la DINAPEN (Dirección Nacional de la Policía especializada en Niños, Niñas y Adolescentes), y al Director Nacional Tutelar de la Defensoría del Pueblo del Ecuador. Este reporte de caso, además cuenta con una revisión actualizada del tema con el fin de esclarecer las condiciones en las que se debe recurrir a instancias judiciales ante la negativa de los padres de transfusión a menores de edad en condiciones críticas.

**Palabras clave:** Testigo de Jehová, transfusión, Constitución del Ecuador, Código de la Niñez y Adolescencia, medida cautelar.

## ABSTRACT

**Case:** in august 2013, a particular medical case called the attention of the Media in the city of Guayaquil. A Judge granted a judicial order (interim measure) for blood transfusion to a newborn child who was an inpatient in the Newborn Intensive Care Unit and needed the treatment urgently. The parents of the Child refused the blood transfusion due to their religious beliefs.

The objectives of the present article are to share the interviews of the sources of the case and confirm the event. In addition, a review of the religious, bioethical and legal issues behind the event has been portrayed. Interviews to the Judge involved, the Jehovah's Witness of Ecuador Attorney, the Legal Adviser of DINAPEN (Police Specialized in Children National Management Office), and the National Tutelary Attorney of the Public Defense Office of Ecuador were performed.

Furthermore, the article will set the procedure in which legal action shall be sought for the administration of blood transfusions in critical situations when parents deny a blood transfusion in children.

**Keywords:** Jehovah's Witness, transfusion, Ecuador's Constitution, Children and adolescent Code of Conduct of Ecuador, Interim measure.

## REPORTE DE CASO

### Un caso mediáticamente relevante

El 15 de agosto de 2013, el diario El Telégrafo (Gráfico 1), publicó un artículo refiriéndose a un caso que se suscitó en la ciudad de Guayaquil. Se trata de un paciente neonato ingresado en la Unidad de Cuidados Intensivos del Hospital del Niño "Francisco de Ycaza y Bustamante" de Guayaquil, de dos semanas de vida, con un diagnóstico de Atresia esofágica tipo III. Apparently, the mother (de 17 años) and her relatives, for religious reasons, refused the child to receive a blood transfusion, which was necessary for the surgery. The article affirmed that the family members belonged to

the congregation of the Jehovah's Witnesses (to which he belonged through his legal representative). The personnel of the health unit was communicated with the DINAPEN (National Directorate of the Specialized Police for Children, Girls and Adolescents) that through a fiscal, requested to the Judge Carmen Alicia Arguello, who issued a Judicial Order (interim measure), which authorized the doctors to perform the procedure. The patient was transfused and surgically intervened successfully. The case was described as a legal precedent for similar cases in the future. It is a case that received attention from the media, but is iconic from the point of view of the media and not of jurisprudence, as

que según la defensoría del pueblo del Guayas, varios casos ya han sido manejados de manera similar, sustentados en argumentos legales que están vigentes desde hace muchos años.

**Gráfico 1. Publicación periódica.**



## INTRODUCCIÓN

Hasta hace poco tiempo en nuestro país, el comportamiento médico frente a un paciente crítico pediátrico hijo de padres Testigos de Jehová, fue motivo de muchas discusiones sobre bioética y jurisprudencia, en torno a transfusión de hemoderivados. La falta de conocimiento sobre aspectos legales en cuanto al manejo de dichos pacientes, ha dado a lugar a varios casos en los que se han perdido vidas de infantes bajo la defensa del principio bioético de autonomía, el cual descansa sobre los padres del niño y que, al presentar un consentimiento informado, niegan la administración de hemoderivados en circunstancias críticas.

En nuestro país el tema no ha sido legislado en detalle y no hay directrices legales concretas, razón por la que el tema se presta a mucha especulación.

Debemos aclarar que el presente artículo está destinado al manejo de pacientes pediátricos críticos, en donde la transfusión de hemoderivados es una necesidad imperativa. En el caso de que un paciente pediátrico hijo de padres Testigos de Jehová, requiera una transfusión sanguínea para una cirugía programada (electiva) debido al alto riesgo de sangrado, existen muchos protocolos, que deben ponerse en marcha previos al procedimiento quirúrgico electivo (Autotransfusión autóloga, uso de eritropoyetina, hipotensión controlada, coadyuvantes farmacológicos hemostáticos y sistemas de recuperación de sangre perdida transquirúrgica), además de contar con grupos de apoyo como los *Comités de Enlace de los Hospitales* (que facilitan la transferencia a hospitales donde se cuente con los recursos humanos y de infraestructura para el manejo de estos pacientes).

En el caso de los pacientes CRÍTICOS pediátricos muchos de estos procedimientos no se pueden aplicar, debido a la imperiosa necesidad de transfundir y la falta de tiempo para acceder a la infraestructura y recursos en los protocolos antes mencionados, además estos pueden poner en mayor riesgo la vida del paciente e incluso están contraindicados, también cabe recalcar que la efectividad y la rentabilidad de estos procedimientos todavía es cuestionada.

Es por eso que es importante compartir con los especialistas que trabajan en Medicina Crítica pediátrica sobre los aspectos legales actuales y vigentes en el caso particular de estos pacientes.

### Sobre los niños, sus padres y la religión

Desde el punto de vista de ciencias cognitivas no se puede hacer la afirmación que un infante es parte de una congregación religiosa o que puede ser caracterizado bajo el calificativo de una determinada religión, ya que hasta que este no tenga la edad y/o capacidad

cognitiva de decidir por sí mismo sobre el tema, este no podrá categorizarse bajo ninguna denominación religiosa. Esta es la razón por la que no se debe hablar de *niños católicos*, *niños musulmanes* o *niños testigos de Jehová* y deben ser más bien descritos como: *niños hijos de padres católicos*, *niños hijos de padres musulmanes* y *niños hijos de padres Testigos de Jehová*, etc.

## Fundamentos Religiosos, Bioéticos y Legales

### Fundamentos religiosos

Si bien la congregación de los Testigos de Jehová del Ecuador ha aclarado que en el caso de la Jueza Arguello no se trataba de un paciente de esta congregación, se reconoce que los padres del paciente negaron la posibilidad de transfusión sanguínea por motivos religiosos. Ahora bien, solo esta congregación es conocida por negarse bajo mandato bíblico a las transfusiones sanguíneas.

El rechazo a las transfusiones sanguíneas se incorpora al cuerpo doctrinal de los Testigos de Jehová en 1945, bajo la presidencia de Nathan Knorr un conocido patriarca de la congregación (la prohibición fue publicada en "La Atalaya" el 1° de julio de 1945).

Actualmente los Testigos de Jehová defienden su doctrina del rechazo a la sangre siguiendo una triple vertiente: la puramente religiosa, la ético-jurídica (basada en el principio bioético de autonomía) y la "científica" (basada en los prejuicios y efectos adversos e indeseables de la transfusión de hemoderivados y en la validez de alternativas terapéuticas a la transfusión). El presente artículo está destinado a la discusión de la vertiente ético-jurídica.

El origen de la prohibición se encuentra en la Biblia y se basa en diversos pasajes de: Génesis, Levítico, Deuteronomio (Antiguo Testamento) y Hechos de los Apóstoles (Nuevo Testamento): Génesis 9,3-4. "3 - Todo animal moviente que está vivo puede servirles de alimento. Como en el caso de la vegetación verde, de veras lo doy todo a ustedes. 4 - Solo carne con su alma, su sangre, no deben comer".

Levítico 17:10 "10 - En cuanto a cualquier hombre de la casa de Israel o algún residente forastero que esté residiendo como forastero en medio de ustedes, que coma cualquier clase de sangre, ciertamente fijaré mi rostro contra el alma, que esté comiendo la sangre, y verdaderamente la cortaré de entre su pueblo".

Levítico 17:13-14 "13- En cuanto a cualquier hombre de los hijos de Israel o algún residente forastero que esté residiendo como forastero en medio de ustedes que al cazar prenda una bestia salvaje o un ave que pueda comerse, en tal caso tiene que derramar la sangre de esta y cubrirla con polvo. 14 - Porque el alma de toda clase de carne es su sangre en virtud del alma en ella. En consecuencia dije yo a los hijos de Israel: "No deben comer la sangre de ninguna clase de carne, porque el alma de toda clase de carne es su sangre. Cualquiera que la coma será cortado".

Deuteronomio 12: 23 "23 - Simplemente queda firmemente resuelto a no comer la sangre, porque la sangre es el alma y no debes comer el alma con la carne".

Hechos 15:28-29 "28 - Porque al Espíritu Santo y a nosotros mismos nos ha parecido bien no añadirles ninguna otra carga, salvo estas cosas necesarias: 29 - que sigan absteniéndose de cosas sacrificadas a ídolos, y de sangre, y de cosas estranguladas, y de fornicación. Si se guardan cuidadosamente de estas cosas, prosperarán. ¡Buena salud a ustedes!".

### Bases bioéticas

Ya son más de 30 años de la presentación de los mundialmente aceptados Principios de Bioética de Beauchamp y Childress (Beneficencia, No maleficencia, Autonomía y Justicia), de estos, El *principio de Autonomía* es sin lugar a duda el punto de partida para el presente tema.

El principio de Autonomía exige el respeto a la capacidad de decisión de las personas y el derecho a que se respete su voluntad, en aquellas cuestiones que se refieren a ellas mismas. En términos de investigación médica, este principio es una aplicación clínica del término “Respeto por las personas”, expuesto por el Informe Belmont (1979) para la Investigación en seres humanos y concuerda con La *Declaración Universal de Bioética y Derechos Humanos* (UNESCO 2005).

La aplicación de este principio fomenta una relación médica paciente respetuosa exaltando y promoviendo la relevancia de las libertades del paciente, haciéndole participe en las deliberaciones y decisiones del médico. En la práctica, este principio es validado y expresado a través del *Consentimiento informado*.

Existe un consenso en exigir cuatro condiciones intelectuales para que una persona sea considerada autónoma:

- Capacidad de comprender la información relevante.
- Capacidad para comprender las consecuencias de cada decisión.
- Capacidad para elaborar razonamientos a partir de la información que se le transmite y de su escala de valores.
- Capacidad para comunicar la decisión que haya tomado.

A esas cuatro condiciones hay que añadir una circunstancia externa: la ausencia de coacción (Coerción).

Según ello, existen grupos de pacientes en los que es más difícil aplicar el principio de autonomía, como es el caso de los psiquiátricos, recién nacidos e infantes, deficientes mentales severos y pacientes en coma que no hayan expresado directrices anticipadas.

En estos casos los familiares se consideran depositarios de la autonomía. En el caso de pacientes en coma o con demencia, habrá que tener en cuenta si existe un documento de voluntades anticipadas. Si no fuera así, también en este caso los familiares serían depositarios de la autonomía.

Respecto a los niños, su capacidad de autonomía va apareciendo de forma gradual. La madurez de su intelecto dependerá de la edad, de su habilidad cognitiva y de su carácter emocional.

Ahora bien, los principios de bioética son directrices filosóficas de moralidad socialmente aceptadas, pero se debe tener en cuenta que, de ninguna manera estas están por encima de la ley.

#### Bases legales

La Constitución de la República de Ecuador.- En su *Sección Quinta*, destinada a *Niñas, niños y adolescentes* (que cuenta con 3 artículos), dice:

Art. 44.- El estado, la sociedad y la familia promoverán de forma prioritaria el desarrollo integral de las niñas, niños y adolescentes, y asegurarán el ejercicio pleno de sus derechos, se atenderá al principio de su interés superior y sus derechos prevalecerán sobre los de las demás personas.

Art. 45.- Las niñas, niños y adolescentes gozarán de los derechos comunes del ser humano además de los específicos de su edad, el Estado *reconocerá y garantizará la vida*, incluido el cuidado y protección desde la concepción.

Código de la Niñez y la Adolescencia.- En el Título II, sobre Principios fundamentales dice:

Art. 11.- El interés superior del niño.- El interés superior del niño es un principio que está orientado a satisfacer el ejercicio efectivo del conjunto de los derechos de los niños, niñas y adolescentes; e impone a todas las autoridades administrativas y judiciales y a las instituciones públicas y privadas, el deber de ajustar sus decisiones y acciones para su cumplimiento.

Para apreciar el interés superior se considerará la necesidad de mantener un justo equilibrio entre los derechos y deberes de niños, niñas y adolescentes, en la forma que mejor convenga a la realización de sus derechos y garantías.

Este principio prevalece sobre el principio de diversidad étnica y cultural. El interés superior del niño es un principio de interpretación de la presente Ley. Nadie podrá invocarlo contra norma expresa y sin escuchar previamente la opinión del niño, niña o adolescente involucrado, que esté en condiciones de expresarla.

Art. 12.- Prioridad absoluta.- En la formulación y ejecución de las políticas públicas y en la provisión de recursos, debe asignarse prioridad absoluta a la niñez y adolescencia, a las que se asegurará, además, el acceso preferente a los servicios públicos y a cualquier clase de atención que requieran.

Se dará prioridad especial a la atención de niños y niñas menores de seis años.

En caso de conflicto, los derechos de los niños, niñas y adolescentes prevalecen sobre los derechos de los demás.

Y en el Capítulo II.- Derechos de supervivencia.

Art. 20.- Derecho a la vida.- Los niños, niñas y adolescentes tienen derecho a la vida desde su concepción. Es obligación del Estado, la sociedad y la familia asegurar por todos los medios a su alcance, su supervivencia y desarrollo.

Se prohíben los experimentos y manipulaciones médicas y genéticas desde la fecundación del óvulo hasta el nacimiento de niños, niñas y adolescentes; y la utilización de cualquier técnica o práctica que ponga en peligro su vida o afecte su integridad o desarrollo integral.

#### Interpretación de la Ley y jerarquía de Jurisprudencia

El término *Patria potestad* es definida como la obligación legal del Estado de proteger los intereses de los pacientes incompetentes. También es un argumento legal utilizado en defensa de la transfusión sanguínea de pacientes críticos menores de edad, pero no ha sido utilizado debido a la relevancia de la constitución en estos casos.

En nuestro país contamos con un sistema de justicia constitucional en donde hay una jerarquía de jurisprudencia.

#### La Pirámide de Kelsen

En esta jerarquía de jurisprudencia prevalece la Constitución de la República (supremacía de la constitución), luego los tratados internacionales, luego Códigos y Leyes Orgánicas, luego Ordenanzas distritales, luego Decretos Presidenciales y luego Acuerdos Ministeriales (Gráfico 2). Por ejemplo: ninguna ley en el código orgánico puede tener mayor validez que la Constitución de la República.

En el caso del Código de la Niñez, está categorizada como una ley orgánica, el segundo escalón en importancia de la pirámide de Kelsen. Por lo que en el Ecuador tanto la constitución (Carta Magna) como el Código de la Niñez (Ley Orgánica) salvaguardan el derecho y protección de la vida de los menores de edad por sobre cualquier ideología cultural o religiosa.

Gráfico 2. Jerarquía de Jurisprudencia.

## PIRÁMIDE DE Kelsen



## DISCUSIÓN

En el caso mencionado, la jueza Carmen Alicia Arguello, reconoció los artículos 44 y 45 de la constitución ecuatoriana y los artículos 11 y 12 del título II y el artículo 20 del capítulo II del Código de la Niñez del Ecuador, y tomando estas como sustento legal, emitió una medida cautelar, para que se vele por la vida del menor de edad ordenando la necesaria transfusión.

Cabe recalcar, que ambas leyes están vigentes desde hace varios años pero no es frecuente que se utilicen como fundamento legal aplicado en casos como este. Es decir ya está vigente, pero no se había aplicado o ejercido en estos casos. En la actualidad la DINAPEN en Quito ha tramitado en más de tres ocasiones casos parecidos en el Hospital de Niños Baca Ortiz de la capital, que no han sido conocidos por los medios.

En principio, el interés superior de la salud y la vida de un niño o adolescente, debe ser garantizado por el Estado. Sin desmerecer la libertad de culto que también está vigente en la Constitución del Ecuador y con el respeto que la misma se merece, debemos reconocer la importancia de ponderar el derecho a la vida de un infante por sobre los designios religiosos de los padres.

La ponderación del derecho a la vida está muy clara en nuestra legislación, pero debido a que no existe una norma específica o legislación explícita de aplicación directa, este tema debe ser manejado bajo interpretación de la ley, razón por la que fue por muchos años un tema muy polémico.

## CONCLUSIÓN

Todo niño o adolescente (menores a 18 años) en estado crítico que requieran transfusión urgente de hemoderivados, debe recibir dicho tratamiento. Los médicos están en la obligación constitucional de realizarla. Si los padres no autorizan la transfusión por cualquier motivo, es recomendable comunicar a la DINAPEN y/o a la Defensoría del Pueblo para que a través de un fiscal y/o un Juez autorice una orden judicial (medida cautelar), pero esta no es necesaria para realizar la transfusión de hemoderivados.

De ninguna manera queremos vulnerar las libertades de la congregación de los Testigos de Jehová del Ecuador, que de hecho, facilitaron información colaborando para la realización del presente artículo, la función de este es presentar una perspectiva legal actualizada sobre el tema, sustentada bajo argumentos legales de personería jurídica y por sobre todo la intención es salvar vidas.

A continuación, una lista de teléfonos de las instituciones con las que se puede contar en el caso que se requiera intervención legal.

DINAPEN (Dirección Nacional de la Policía Especializada para Niños, Niñas y Adolescentes)  
[www.policiaecuator.gob.ec/dinapen/](http://www.policiaecuator.gob.ec/dinapen/)  
 Dirección Nacional: 3280898 / 3280899  
 Pichincha: (02) 2950214 Guayas: (04) 2307212  
 Azuay: (07) 2845822 / (07) 2341112

Defensoría del Pueblo del Ecuador  
[www.dpe.gob.ec](http://www.dpe.gob.ec)  
 Pichincha: 3303431 / 3829670 Azuay: (07) 2840568 / (07) 2835988  
 Guayas: (04) 2326306

## REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS

- Arguello, Carmen Alicia. Ab. Ex Jueza 2da de Garantías Penales. "Abogada Alicia Arguello Cifuentes". Correo electrónico del autor. 23 abril 2014
- Beca, Juan Pablo. Bioética clínica. Ed. Mediterráneo Ltda. Santiago, Chile. 2012. p75 – 83
- Beauchamp TL, Childress JF. Principles of Biomedical Ethics. 6ª ed. New York: Oxford University Press, 2009. p 15, 20, 47
- Clinical strategies to avoid Blood transfusion. Watch tower society of Pennsylvania. Hospital information services for Jehovah's Witness, 2007.
- C.E.P. (Corporación de estudios y publicaciones), Código de la Niñez y Adolescencia, legislación conexas y concordancias, versión profesional. Octubre 2013. p2, 4
- "Fallo obliga transfusión a bebé Testigo de Jehová", <http://www.telegrafo.com.ec/sociedad/item/fallo-obliga-transfusion-a-bebe-de-testigo-de-jehova.html>, El Telégrafo, 15 agosto 2013
- Dennett, Daniel. Romper el hechizo: La Religión como un fenómeno natural, Madrid, Katz 2007
- Dawkins R. El Espejismo de Dios, Ed. Espasa. España. 2010. p361
- Guerra JL. Director Nacional Tutelar de la defensoría del pueblo del Ecuador. Entrevista personal. Abril 2014
- [http://en.wikipedia.org/wiki/Nathan\\_Homer\\_Knorr](http://en.wikipedia.org/wiki/Nathan_Homer_Knorr)
- Miller, Ronald D. Fleisher; Lee A. Miller Anestesia. Ed. Elsevier, 2005, p1840, 3181, 2482
- Revista Atalaya. Watch Tower Society. 1 de julio de 1945. p198-201
- Registro Nacional de Derechos de Autor, Constitución de la República del Ecuador con últimas reformas. Ed. Jurídicas "EDIUR", 2014, p17
- Tapia, José Luis. Procurador Judicial de los Testigos de Jehová del Ecuador. "Contestación a Consulta – Testigos de Jehová", Correo electrónico, 7 de febrero 2014
- Traducción del nuevo mundo de las santas escrituras. Sitio Oficial de Los Testigos de Jehová. <http://www.jw.org/es/publicaciones/biblia/nwt/libros/>, 5 febrero 2014
- Vallejo, Alberto. SUBM. Asesor Jurídico de la Jefatura de la DINAPEN. Entrevista personal. Marzo 2014
- Asociación médica mundial. Manual de ética médica, ed. II, 2009
- [http://www.legisalud.gov.ar/pdf/amm\\_manual09.pdf](http://www.legisalud.gov.ar/pdf/amm_manual09.pdf)
- <http://www.unav.es/cdb/usotbelmont.html>
- [http://www.bioetica.org.ec/c\\_bioetica\\_ddhh.htm](http://www.bioetica.org.ec/c_bioetica_ddhh.htm)
- [http://portal.unesco.org/es/ev.php-URL\\_ID=31058&URL\\_DO=DO\\_TOPIC&URL\\_SECTION=201.html](http://portal.unesco.org/es/ev.php-URL_ID=31058&URL_DO=DO_TOPIC&URL_SECTION=201.html)
- Von Engelhardt D, Maimetti J. Bioética y humanidades Médicas. Ed. Biblos, Buenos Aires, Argentina, p167