

Capítulo 7

Los derechos reproductivos como derechos humanos

Enfocaré este capítulo a presentar lo que considero uno de los cambios más importante en la concepción de los derechos humanos que se ha presentado en las últimas décadas. Resaltaré que este cambio ha generado una idea más igualitaria del ser humano que ha implicado una resignificación de la idea de dignidad humana. Esta nueva idea de la dignidad humana contrasta con la sostenida por concepciones religiosas. En este sentido, el Estado laico ha sido una condición de posibilidad de este cambio, aunque no lo ha generado de manera directa. Sostendré que los derechos de la mujer, especialmente sus derechos reproductivos, necesitan de un contexto laico para respetarse, promoverse y protegerse.

7.1. EL CONCEPTO DE DERECHOS HUMANOS Y LA MUJER

Como casi todas las ideas y conceptos importantes, el de “derechos humanos” tiene una historia y está en continuo cambio. La visión contemporánea de los derechos humanos,¹ contemplada dentro de la Declaración Universal (1948) y los subsecuentes tratados de derechos humanos, difiere de las concepciones tempranas —especialmente de la del siglo XVIII— en tres aspectos:

¹ James W. Nickel, *Making Sense of Human Rights*, 2ª ed., Cambridge-Londres, Blackwell Publishing, 2007.

HACIA UNA TEORÍA CONSTITUCIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS

los derechos humanos son actualmente *más igualitarios, menos individualistas y más orientados al ámbito internacional*.²

El que los derechos humanos sean hoy *más igualitarios* es evidente, primero, por el gran énfasis que hacen en la igualdad ante la ley y en las protecciones en contra de la discriminación. Anteriormente, en especial previo al surgimiento de la idea en el siglo XVIII, a pesar de que se reconocían algunos derechos de igualdad, al mismo tiempo se aceptaba y se pensaba que esto era compatible con la exclusión de numerosos grupos por razones de raza, religión, sexo, posición social, etc., las protecciones en contra de la discriminación comenzaron a desarrollarse en los siglos XIX y XX.³

La demanda de igualdad para la mujer en todas las áreas de la vida ha venido a convertirse en parte de la agenda de los derechos humanos. Un momento muy importante fue la promulgación de la Convención para la Eliminación de todas las Formas de Discriminación Contra la Mujer⁴ (ONU, 1979), que condena

² *Ibidem*, p. 12.

³ *Idem*.

⁴ En adelante CEDAW por sus siglas en inglés. La CEDAW está complementada por su Protocolo Facultativo (1999), y por la Declaración sobre la Eliminación de Violencia Contra la Mujer (1993). En el sistema interamericano es importante la Convención Interamericana para Prevenir, Erradicar y Sancionar la Violencia Contra la Mujer (1994), conocida como Convención Belém do Pará. Respecto de la CEDAW puede verse el trabajo de Rodríguez Huerta, Gabriela, “La no discriminación de las mujeres: objeto y fin de la CEDAW”, en Cruz Parcero, Juan A. y Vázquez, Rodolfo (coords.), *Derechos de las mujeres en el derecho internacional*, México, SCJN-Fontamara, 2010, pp. 129-147. Gabriela Rodríguez sostiene que el Comité de la CEDAW en su recomendación general 25, ha sostenido que existen tres obligaciones fundamentales de los Estados parte: “En primer lugar, los Estados partes tienen la obligación de garantizar que no haya discriminación directa ni indirecta contra la mujer en las leyes y que, en el ámbito público y privado, la mujer esté protegida contra la discriminación —que puedan cometer las autoridades públicas, los jueces, las organizaciones, las empresas o los particulares— por tribunales competentes y por la existencia de sanciones y otras formas de reparación. La segunda obligación de los Estados Partes es mejorar la situación *de facto* de la mujer adoptando políticas y programas concretos y eficaces. En tercer lugar, los Estados parte están obligados a hacer frente a las relaciones prevalecientes entre los géneros a la persis-

Los derechos reproductivos como derechos humanos

la discriminación de la mujer y aboga por derechos iguales. El artículo 3 establece lo siguiente:

Artículo 3. Los Estados Partes tomarán en todas las esferas, y en particular en las esferas política, social, económica y cultural, todas las medidas apropiadas, incluso de carácter legislativo, para asegurar el pleno desarrollo y adelanto de la mujer, con el objeto de garantizarle el ejercicio y el goce de los derechos humanos y las libertades fundamentales en igualdad de condiciones con el hombre.

De manera muy similar, otros artículos de la CEDAW amplían esta idea. El primer párrafo del artículo 12, por ejemplo, establece:

Artículo 12. Los Estados Partes adoptarán todas las medidas apropiadas para eliminar la discriminación contra la mujer en la esfera de la atención médica, a fin de asegurar, en condiciones de igualdad entre hombres y mujeres, el acceso a servicios de atención médica, inclusive los que se refieren a la planificación de la familia.

Hay que hacer notar que la idea de que los derechos son más igualitarios opera en dos sentidos de lo que entendemos por igualdad. Desde el punto de vista de la *igualdad formal* —derechos iguales para todos— se ha reconocido que la mujer merece un trato igual. Sin embargo, en cuanto a lo que conocemos como la *igualdad sustantiva*, se reconoce que no basta con este reconocimiento formal si no se hacen esfuerzos para nivelar las condiciones en que se encuentra la mujer, eso permite reconocer legitimidad a las políticas públicas enfocadas a mejorar las condiciones de la mujer, que pueden incluir medidas de acción afirmativa a favor de la mujer, como los son el establecimiento de cuotas en el ámbito laboral, educativo, político, etcétera.⁵

tencia de estereotipos basados en el género que afectan a la mujer no solo mediante actos individuales, sino también porque se reflejan en las leyes y las estructuras e instituciones jurídicas y sociales”, *cfr., ibidem*, p. 133.

⁵ Otra cuestión importante sobre la igualdad es la aparente oposición con la idea de diferencia. Como lo ha mostrado Luigi Ferrajoli no existe tal oposición con el discurso feminista que hace hincapié en la diferencia de género. “No existe, en efecto, oposición, pero sí implicación, entre la igualdad en los derechos y la pluralidad de las diferentes culturas: el universalismo de los

HACIA UNA TEORÍA CONSTITUCIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS

Al respecto, el artículo 14, primer párrafo de la CEDAW establece:

Artículo 14. La adopción por parte de los Estados partes de medidas especiales de carácter temporal encaminadas a acelerar la igualdad *de facto* entre el hombre y la mujer no se considerará discriminación en la forma definida en la presente Convención, pero de ningún modo entrañará, como consecuencia, el mantenimiento de normas desiguales o separadas; estas medidas cesarán cuando se hayan alcanzado los objetivos de igualdad de oportunidad y trato.

El que los derechos humanos sean *menos individualistas* puede apreciarse en que, sin dejar de proteger al individuo, lo contemplan ahora como miembro de la familia, de la comunidad y no como un individuo aislado, como lo hacían las teorías iusnaturalistas —o como lo proponían los liberales más radicales—. Los tratados internacionales en derechos humanos prohíben ahora el genocidio, protegen derechos de minorías o grupos, como los derechos de los niños, de la mujer, de los grupos indígenas, etc.⁶ De este modo, y con respecto a la CEDAW, Soledad García Muñoz sostiene:

[...] la CEDAW, es el primer tratado internacional de derechos humanos que, de manera explícita, establece la urgencia de actuar sobre los papeles tradicionales de mujeres y hombres en la sociedad y la familia. Así, en su artículo 5. a) prevé la obligación de los Estados partes de adoptar todas las medidas apropiadas para “modificar los patrones socioculturales de conducta de hombres y mujeres”.⁷

derechos, en lo que se basa la igualdad, no solamente no se opone al multiculturalismo sino que constituye su propia garantía [...] La igualdad es, en suma, un principio complejo, que impone la tutela de las diferencias y la reducción de las desigualdades. Y esta doble valencia que posee está asegurada por su nexo lógico con el universalismo de los derechos fundamentales: de los derechos de libertad como protección del igual valor de las diferencias; de los derechos sociales contra las desigualdades materiales y sociales”. *Cfr.* Ferrajoli, Luigi, “El principio de igualdad y la diferencia de género”, en Cruz Parceros, Juan Antonio y Vázquez, Rodolfo (coords.), *Debates constitucionales sobre derechos humanos de las mujeres*, México, Fontamara-SCJN, pp. 1-26, p. 3.

⁶ James Nickel, *op. cit.*, p. 13.

⁷ García Muñoz, Soledad, “Género y derechos humanos de las mujeres: estándares conceptuales y normativos en clave de derecho internacional”, en

Los derechos reproductivos como derechos humanos

Varios instrumentos internacionales sitúan, por ejemplo, los problemas de las mujeres y los niños en el contexto de la familia, la escuela, el trabajo, y se suele hacer hincapié en los contextos socioculturales.

Por último, los derechos humanos han dejado de pensarse como algo que concierne únicamente a los Estados nacionales, la protección de estos derechos se ve ahora como algo que concierne al *ámbito internacional*.⁸ Si bien las primeras declaraciones de derechos —pensemos en las declaraciones de Virginia, la francesa, etc.— se limitaban al ámbito doméstico, en esta nueva etapa el ámbito de los derechos humanos es mundial, su protección no concierne solo a los Estados, ni su reconocimiento depende caprichosamente de ellos. Ciertamente hay limitantes para que los tratados en materia de derechos humanos vinculen a un Estado, pues dicha vinculación sigue dependiendo de la aceptación y firma de los mencionados tratados por parte de los Estados. Pero esto es algo que cada vez menos depende del capricho de los gobiernos, pues suele existir una presión muy fuerte de la comunidad internacional para que los Estados se adhieran a los tratados, esta presión, desde luego, es mayor hacia países débiles y dependientes de las potencias mundiales, aunque la presión suele existir en grado diverso hacia todos los países.

Esta nueva dimensión internacional de los derechos humanos incluso tiene una nueva faceta muy prometedora. Ahora, estos tratados internacionales que solían tener hasta hace poco una escasa o nula proyección hacia el derecho interno con pocas posibilidades de protección ante tribunales domésticos, ha cambiado sustancialmente. Como afirma Christian Courtis:

Esta novedad se expresa —al menos— en las siguientes cuestiones: a) los individuos pasan a ser [...] sujetos de derecho internacional, rompiendo el monopolio de los Estados y de los organismos internacionales; b) los tratados de derechos humanos tienen como principal finalidad el establecimiento de estándares internacionales a

Cruz Parceros, Juan Antonio y Vázquez, Rodolfo (coords.), *Derechos de las mujeres en el derecho internacional, ...cit.*, pp. 47-83, p. 64.

⁸ James W. Nickel, *op. cit.*, p. 14.

HACIA UNA TEORÍA CONSTITUCIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS

los que el contenido del derecho interno [...] debe ajustarse; c) los tratados establecen mecanismos de contralor del cumplimiento de sus disposiciones sustantivas en sede internacional [...]

[...] estas novedades se traducen en un doble orden de efectos. Por un lado, en la presión ejercida sobre las autoridades nacionales, incluyendo las judiciales, para que tomen en consideración el contenido de los tratados de derechos humanos, de modo de evitar la consecuencia de ser declarado responsable de incumplimiento en sede internacional. Correlativamente, al examinarse el cumplimiento o incumplimiento de las obligaciones contraídas por el Estado en sede internacional —sea a través de sistemas de informes, sea a través de sistemas jurisdiccionales o cuasi-jurisdiccionales—, el órgano correspondiente evaluará la conducta adoptada por los órganos del Estado —tanto los políticos como el judicial—. ⁹

Gracias a esta internacionalización es que las personas pueden acudir a organismos regionales para buscar justicia cuando no la encuentran en su propio país. Ejemplo de ello es el caso *Artavia Murillo y otros (Fecundación in vitro) vs. Costa Rica*, de 28 de noviembre de 2012 resuelto por la Corte Interamericana de Derechos Humanos, resolución muy importante en el tema de los derechos reproductivos.

Pero esta faceta también implica que ahora los Estados reconozcan en los hechos su vinculación a los tratados internacionales y la jurisprudencia de órganos internacionales encargada de interpretarlos, de modo que los derechos humanos de fuente internacional obliguen jurídicamente a los funcionarios y jueces locales. Este cambio en México ocurrió gracias a la reforma constitucional del artículo primero, que reconoció a los derechos humanos de fuente internacional y a algunas decisiones adoptadas por la SCJN que marcaron compromisos específicos del poder judicial federal para implementar estas reformas y otros criterios dictados por la Corte Interamericana de Derechos Humanos.

⁹ Christian Courtis, “La aplicación de los tratados internacionales de derechos humanos por los tribunales nacionales. El caso de los derechos de la mujer”, en Cruz Parceró, Juan Antonio y Vázquez, Rodolfo (coords.), *Derechos de las mujeres en el derecho internacional, ...cit.*, pp. 85-128, p. 86.

Los derechos reproductivos como derechos humanos

7.2. LA REPERCUSIÓN DEL NUEVO CONCEPTO

Estos cambios que se registran en la concepción de los derechos humanos y que aquí hemos abordado de manera muy somera, muestran algo importante de esta noción, se trata de un concepto que ha sido especialmente sensible a lo que hoy llamamos la *perspectiva de género*.¹⁰ Efectivamente, el concepto ha sido sensible a las luchas de muchas mujeres que durante varios siglos han defendido el respeto de sus derechos y se han rebelado a las condiciones de opresión, discriminación, exclusión e invisibilización de que han sido objeto —y que por desgracia siguen siendo objeto—. Los derechos humanos, *todos los derechos humanos*, no se pueden entender hoy al margen de la perspectiva de género. Asumir la perspectiva de género no es, por ende, algo accesorio del discurso de los derechos humanos, no es un plus, sino un parte esencial de cómo los concebimos —y debemos concebir—.

En la CEDAW, como hemos dicho, se puede encontrar una nueva aproximación a los derechos humanos. Reconoce los estereotipos y las creencias sociales sobre la superioridad del varón o lo masculino como una de las causas de la discriminación y violencia contra la mujer. Obliga, por ende, a los gobiernos a trabajar para eliminar estos prejuicios sociales. Llama la atención sobre distintas circunstancias y contextos donde los derechos de la mujer son más vulnerables, por ejemplo: las situaciones de pobreza,

¹⁰ Marta Lamas escribe: “A partir del dato biológico de la sexuación, las sociedades organizan la vida social con la idea de que hay ciertas capacidades, sentimientos y conductas que corresponden a los hombres y otras a las mujeres. Hoy se denomina *género* a esta simbolización de la diferencia anatómica, mediante la cual se instituyen códigos y prescripciones culturales particulares para mujeres y hombres. La lógica cultural del *género* atribuye características «femeninas» y «masculinas» a las esferas de la vida y a las actividades de cada sexo y esas atribuciones cobran forma en un conjunto de prácticas, ideas, discursos y representaciones sociales que a su vez influyen y condicionan la conducta objetiva y subjetiva de las personas [...] el *género* funciona como una especie de “filtro” con el cual se interpreta el mundo, y también como una especie de armadura con la que se constriñen las decisiones y oportunidades de las personas”, véase Lamas, Marta, “Dimensiones de la diferencia”, en Cruz Parceros, Juan A. y Vázquez, Rodolfo (coords.), *Género, cultura y sociedad*, México, SCJN-Fontamara, 2012, pp. 1-23, pp. 2-3.

HACIA UNA TEORÍA CONSTITUCIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS

las situaciones de explotación sexual, los contextos de educación donde son menos favorecidas, los problemas con la maternidad y con el ejercicio de sus derechos reproductivos, los contextos rurales, etcétera.

Es importante esta nueva concepción de los derechos humanos porque, entre otras consecuencias, como ya se mencionó, los Estados parte están obligados a reconocerlos y protegerlos. En la Constitución mexicana no hay una mención explícita a los derechos reproductivos ni a muchos derechos consagrados en la CEDAW, sin embargo, con la reforma al artículo 1 constitucional estos derechos pasan a considerarse también derechos de igual jerarquía que los demás derechos constitucionales.

Estos derechos, como algunos especialistas han hecho notar, son derechos que comparten características de algunas libertades civiles como de derechos sociales, pues implican la creación de condiciones adecuadas para su ejercicio. El Estado, como hemos visto, asume obligaciones positivas para lograr una adecuada protección *de facto* de estos derechos. Se requieren condiciones sociales y servicios públicos.¹¹

El que los caractericemos también como derechos sociales nos permite reflexionar en la situación de desigualdad que prevalece en muchos países y, desde luego, en el nuestro. Como sostiene Florencia Luna respecto a Latinoamérica:

[...] en muchos de nuestros países convive una situación de “primer mundo” con aquella de un “tercer mundo”. Esto es, se trata de una de las regiones del planeta con mayores desigualdades. Así, algunas mujeres pueden tener acceso a una educación de excelencia, a una buena atención sanitaria con técnicas y tratamientos médicos de última generación, a posibilidades de desarrollo laboral, mientras que otras mujeres quedan casi totalmente excluidas de estas opciones, inmersas en una situación de pobreza de la cual no se puede salir fácilmente.¹²

¹¹ Véase Lamas, Marta, “El laicismo y los derechos sexuales reproductivos”, en Vázquez, Rodolfo (coord.), *Laicidad. Una asignatura pendiente*, México, Ediciones Coyoacán, 2007, pp. 125-139, pp. 126-127.

¹² Luna, Florencia, “Mujer en Latinoamérica: pobreza, vulnerabilidad y derechos reproductivos”, en Vázquez, Rodolfo (coord.), *op. cit.*, pp. 1-26, p. 1.

Los derechos reproductivos como derechos humanos

Sin embargo, tratándose de ciertos derechos, como los sexuales y reproductivos, el desdén hacia las mujeres, nos advierte Luna, parece trascender la diferencia entre ricos y pobres que en general impacta en la salud. La falta de autonomía económica es la condición de una gran cantidad de mujeres casadas o dependientes, ya sea que estén en hogares pobres o ricos. La perspectiva de género ha permitido hacer visible la complejidad de la discriminación de la mujer tanto en el ámbito público como en el privado, en los hogares, poniendo de manifiesto que la pobreza no impacta de igual modo a varones y mujeres.¹³

Por ello, el diseño e implementación de programas y políticas públicas tienen que avanzar en alcanzar un ejercicio pleno de la ciudadanía para las mujeres. Introducir la perspectiva de género en este nivel exige considerar que las desigualdades en el interior de los hogares tienen derivaciones en la vida pública, en el mercado de trabajo y en otros muchos aspectos de las relaciones entre mujeres y varones.¹⁴

7.3. LOS DERECHOS REPRODUCTIVOS Y LA LAICIDAD

La reproducción humana ha sido objeto de regulación jurídica desde tiempos antiguos; esta regulación jurídica ha estado informada e influenciada por reglas morales y religiosas; instituciones como el matrimonio, el derecho familiar, la filiación y parentesco, entre otras, han establecido las reglas que definen lo normal y lo lícito y lo separan de lo anormal, lo patológico y lo ilícito en marcos culturales donde históricamente han prevalecido concepciones religiosas y androcéntricas.

La reproducción ha estado también, por razones obvias, ligada al tema de la sexualidad, de forma que muchas veces se vean

¹³ *Ibidem*, pp. 5-7.

¹⁴ Para una reflexión en torno a las políticas públicas y sociales desde una perspectiva de género véase: Ana María Tepichín Valle, “Ciudadanía de las mujeres y política pública en México: una reflexión desde los estudios de género”, en Juan A. Cruz Parceroy y Rodolfo Vázquez (coords.), *Género, cultura y sociedad, ...cit.*, pp. 133-159, pp. 152-153.

HACIA UNA TEORÍA CONSTITUCIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS

ambos temas como caras de una misma moneda —aunque hoy por hoy son cosas que pueden disociarse hasta cierto punto—. Bajo un derecho patriarcal e influenciado por concepciones religiosas —en México y Latinoamérica una concepción católica principalmente— la regulación de la reproducción humana concibió a la mujer sencillamente como un instrumento reproductivo, la concibió en casi todos los aspectos como un objeto, no como un sujeto con derechos.

La revolución en materia de derechos humanos, a que nos hemos referido, nos permite comprendernos y reconocernos como sujetos con derechos humanos, lo que antes, bajo otras concepciones religiosas y culturales del mundo y del ser humano, se veía como destino, como algo impuesto desde fuera —la reproducción, la sexualidad, la familia—, ahora se entiende como parte de los derechos básicos.

Este cambio es importantísimo, pues ha implicado un proceso muy largo de crítica a la regulación jurídica que se ha formado desde las coordenadas de una cultura patriarcal y religiosa. Transformar toda esa regulación con nuevas coordenadas es uno de los retos que se han enfrentado desde la segunda mitad del siglo xx y que aún nos convocan a continuar en esa labor, pues estamos todavía muy lejos del ideal.

Pero es también un cambio que no se habría iniciado sin la transformación histórica del Estado confesional hacia un Estado laico.¹⁵ De hecho, uno de los límites a la transformación de los derechos humanos, especialmente de las mujeres, se presenta en Estados confesionales y fundamentalistas. Pero en las sociedades

¹⁵ Como sostiene Roberto Blancarte: “El Estado laico se diferencia de su antecesor, el Estado confesional, por el hecho de no patrocinar ni apoyar de manera alguna determinada religión o institución religiosa. Eso significa que la separación entre los asuntos eclesiales y los del Estado es un elemento esencial para la laicidad, aunque no el único. En realidad, lo que da fundamento al Estado laico es el hecho de que la religión deja de ser la fuente de legitimación del poder soberano (sea éste monárquico o de otro tipo) y el pueblo se constituye en la referencia última que fundamenta y legitima los poderes públicos. La religión pasa a ser un asunto que concierne esencialmente a la conciencia de los individuos...”, véase Blancarte, Roberto, “Género, mujeres y Estado laico”, en Cruz Parcero, Juan A. y Vázquez, Rodolfo (coords.), *Género, cultura y sociedad, ...cit.*, pp. 95-115, p. 96.

Los derechos reproductivos como derechos humanos

liberales y en los mismos Estados laicos los grupos conservadores se oponen a los derechos reproductivos. Roberto Blancarte nos recuerda que:

Las Iglesias protestantes, los grupos conservadores, los fundamentalistas islámicos y la cúpula de la Iglesia católica se oponen a estos derechos. Así, por ejemplo, la santa sede, cabeza de la Iglesia católica, busca restar importancia a los derechos sexuales y reproductivos con el argumento de que ellos solo reflejan la agenda de una cultura (entendida como feminismo occidental), pero que en el fondo rechaza las genuinas necesidades y prioridades de las mujeres del sur. A esta postura se le han sumado las posiciones más conservadoras en materia de derechos para las mujeres provenientes de países como Arabia Saudita o la República Islámica de Irán.

[...] En la medida en que la opción religiosa constituye una decisión individual, el riesgo para las libertades de los ciudadanos parecería menor. Sin embargo, el llamado “resurgimiento de lo religioso” en la esfera pública ha generado una oposición e intromisión de algunas Iglesias, o más precisamente de sus dirigencias religiosas, en el ejercicio de legislaciones y políticas públicas tendientes a transformar el papel y los derechos de las mujeres y de algunas minorías sexuales. De allí que el llamado estado laico haya surgido también como el régimen que hace posible, mediante el respeto a la libertad de conciencia, la autonomía de lo político y lo religioso, la igualdad y la no discriminación, la generación de legislaciones y políticas públicas tendientes a favorecer nuevos derechos para las mujeres y otros sectores jurídica, política, cultural y socialmente desprotegidos de la población.¹⁶

Los “nuevos” derechos reproductivos se inscriben además en un contexto de avance tecnológico que ha revolucionado la capacidad humana de intervenir en lo que antes eran funciones estrictamente naturales y, por ello, solían verse como “sagradas”. A través de una serie de avances tecnológicos, ahora existe una capacidad de intervenir en casi todas las etapas del proceso de reproducción, esto ha permitido abandonar el determinismo biológico —y cultural— que la mujer ha llevado a cuestras. Pero esta nueva realidad tecnológica impone también una serie de retos para el ejercicio y disfrute de los derechos reproductivos. Una

¹⁶ *Ibidem*, pp. 100-101.

HACIA UNA TEORÍA CONSTITUCIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS

serie de esferas o ámbitos se entrecruzan ahora para redefinir el alcance de los derechos reproductivos. Nuevos problemas, nuevos sujetos, nuevos retos.

Estos derechos sexuales y reproductivos están vinculados a otros derechos ya establecidos desde hace más tiempo, es decir, la “novedad” de estos derechos es relativa, se trata de especificaciones de otros derechos más abstractos, como el derecho a la salud, el derecho a la vida, el derecho a la integridad, el derecho a la no discriminación —a la igualdad de trato—, el de acceso a la información, el derecho a la educación y el derecho a la autonomía o libertad de formar un plan de vida propio —se puede decir que subyace una nueva concepción sobre la dignidad humana—. Junto a todo esto surgen, además, derechos específicos en torno al acceso a los avances de la ciencia y la técnica. Esta idea se resume en los principios de indivisibilidad e integralidad de los derechos humanos que están ya reconocidos en la Constitución mexicana desde la reforma al artículo 1 en 2011.

Pero es justamente la nueva concepción de la dignidad humana y de los derechos humanos lo que está en juego cuando muchos grupos religiosos y conservadores que se dicen defensoras de la “dignidad” de las mujeres, reclaman —frente al discurso de los derechos humanos que tachan de “imperialista”—, que los dejen continuar con sus prácticas tradicionales, prácticas donde las mujeres son marginadas y violentadas. Y no es que en países occidentales no exista violencia y marginación contra la mujer, la diferencia es que esta ya no se reclama como legítima, sino que política y moralmente se tematiza como un problema a superar.

El Estado laico ha sido, históricamente hablando, una condición de posibilidad para el surgimiento de una cultura y concepción igualitaria del ser humano, donde la mujer no tenga que verse como apéndice —o costilla— del varón, donde la idea de lo “natural” no se imponga sobre bases dogmáticas como pesada losa sobre la espalda de la mujer. Hay que ser claros sobre algo, bajo una perspectiva religiosa tradicional —católica, protestante, musulmana, etc.— no hay derechos reproductivos ni sexuales de la mujer —quien en todo caso tiene privilegios es el varón—. Ahora bien, cuando digo que el Estado laico ha sido una condi-

Los derechos reproductivos como derechos humanos

ción de posibilidad, no quiero decir que gracias a la separación entre Estado e Iglesia se haya logrado sin más el reconocimiento de los derechos de las mujeres. Claramente esto no ha sido así. En el caso de México, en el siglo XIX con las Leyes de Reforma surgieron algunos avances respecto de la situación de la mujer, pero fueron pocos; los cambios más significativos requirieron que la cultura, fuertemente influida por la religión católica, fuera cambiando y adoptando una manera de entender las relaciones humanas, especialmente las familiares, y en particular la idea de dignidad humana. La cultura de los derechos humanos ha sido artífice de este cambio y, por ello, algunos logros importantes se han conseguido hasta décadas recientes.

Hagamos un recuento de los derechos reproductivos de los que estamos hablando:

- a) Derecho a la libertad sexual, que implica el respeto a la integridad, exige el consentimiento libre en las relaciones sexuales y el respeto de las decisiones.
- b) Derecho a la salud sexual y reproductiva, que incluye el acceso a servicios de salud públicos, de calidad, sin discriminación y violencia.
- c) Derecho a la anticoncepción, tener acceso e información sobre el uso de métodos anticonceptivos medicados —píldoras—, dispositivos intrauterinos, métodos quirúrgicos, etcétera.
- d) Derecho a diagnósticos prenatal o preimplantacional.
- e) Derecho a la atención y protección a la maternidad.
- f) Derecho a acceder a tecnologías reproductivas, como las técnicas de reproducción asistida.
- g) Derecho a la información sobre sexualidad, salud reproductiva y planificación familiar. Este derecho incluye información sobre riesgos de contraer enfermedades e infecciones de transmisión sexual.
- h) Derecho a la educación sobre sexualidad, salud reproductiva y planificación familiar.
- i) Derecho a abortar en las primeras semanas de gestación.
- j) Derecho a abortar cuando corra peligro la vida de la mujer embarazada o por malformaciones del feto.
- k) Derecho a abortar por causa de violación.

HACIA UNA TEORÍA CONSTITUCIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS

Este recuento de derecho no es exhaustivo y hay muchas formas de concretar o especificar estos derechos. Cada uno de estos derechos, a su vez, puede desenvolverse en otros derechos más específicos y cada uno merecería una caracterización más completa.¹⁷

No podemos dejar de subrayar la centralidad de la mujer como titular de estos derechos, aunque tampoco podemos dejar de mencionar que, hoy por hoy, debido a la disociación que existe entre sexualidad y reproducción generada por el uso y el acceso a la tecnología reproductiva, los titulares ya no solo son las mujeres. Las técnicas de reproducción asistida permiten que algunos de estos derechos los puedan ejercer los varones.

Otra peculiaridad de estos derechos es que su ejercicio y titularidad puede darse en el contexto de relaciones de parejas, tanto heterosexuales como homosexuales, y dentro de marcos legales como el matrimonio, el concubinato, las uniones de hecho o fuera de estos marcos legales. En estos casos, el ejercicio de los derechos reproductivos puede exigir el acuerdo en las decisiones, sin embargo, esto no es siempre así y en parejas heterosexuales la decisión de la mujer suele tener prevalencia frente a la del varón. Hay también contextos específicos donde otras voluntades pueden intervenir, como en el caso de la maternidad subrogada y algunos casos donde intervienen los médicos.

¹⁷ Véase la referencia a la concepción relacional de los derechos de W. N. Hohfeld en el cap. 1 de este libro.