**INFORME DE PONENCIA PARA PRIMER DEBATE DEL PROYECTO DE LEY NO. 113 DE 2021 “POR MEDIO DE LA CUAL SE CREA EL TIPO PENAL QUE SANCIONA A QUIEN CONSTRIÑA A LA MUJER A LA MATERNIDAD SUBROGADA CON FINES DE LUCRO Y SE PROHÍBE SU PRÁCTICA, SE FRENA LA ‘COSIFICACIÓN DE LOS BEBÉS’, Y SE DICTAN OTRAS DISPOSICIONES”.**

Bogotá D.C. 28 septiembre de 2021

Señora

**Amparo Yaneth Calderón Perdomo**

Secretaria

Comisión Primera Constitucional Permanente

Cámara de Representantes

Ciudad

**Referencia.** Informe de ponencia positiva para primer debatedel Proyecto de Ley No. 113 de 2021 Cámara, “*Por medio de la cual se crea el tipo penal que sanciona a quien constriña a la mujer a la maternidad subrogada con fines de lucro y se prohíbe su práctica, se frena la ‘cosificación de los bebés’, y se dictan otras disposiciones”.*

Estimada Secretaria Calderon:

En cumplimiento de la designación como ponente úncio para rendir ponencia en primer debate del Proyecto de Ley No. 113 de 2021 Cámara, “*Por medio de la cual se crea el tipo penal que sanciona a quien constriña a la mujer a la maternidad subrogada con fines de lucro y se prohíbe su práctica, se frena la ‘cosificación de los bebés’, y se dictan otras disposiciones”,* mediante notificación del 13 de septiembre de 2021 y de conformidad con el Acta No. 08 de la Mesa Directiva de la Comisión Primera de la Cámara de Representantes; segun con lo establecido en los artículos 150, 153 y 156 de la Ley 5 de 1992, me permito presentar dicho informe de manera positiva para consideración y discusión de la Comisión Primera de la Cámara de Representantes.

Por tanto, el Informe de Ponencia para primer debate se desarrolla de acuerdo a la siguiente estructura:

1. Contenido y objeto del proyecto
2. Antecedentes y trámite del proyecto
3. Justificación e importancia del proyecto de Ley
4. Articulado de la iniciativa
5. Impacto Fiscal y Sostenibilidad
6. Conflicto de Intereses
7. Pliego de modificaciones
8. Proposición final – Dar primer debate
9. Texto propuesto

En consecuencia, se rinde Informe de Ponencia positiva para primer debate, así:

1. **CONTENIDO Y OBJETO DEL PROYECTO**

El proyecto de ley garantiza el derecho fundamental a la vida, la protección de los derechos e intereses del recién nacido, regular la prohibición mediante la penalización de la maternidad subrogada con fines de lucro, y busca frenar la ‘cosificación de los bebés’. El tipo penal se incluye en el artículo 188F de la ley 599 de 2000. Este delito se configurará cuando se promueva, financie, pague, colabore o constriña a una mujer para alquilar su vientre con fines de lucro; es decir, cuando haya un provecho económico o contraprestación de algún tipo a cambio de la gestación. La sanción consiste en prisión de 6 a 8 años y multa de 50 a 100 salarios mínimos legales mensuales vigentes.

1. **ANTECEDENTES Y TRÁMITE DE LA INICIATIVA**

El Proyecto de Ley No. 113 de 2021 Cámara, fue **radicado** el día 21 de julio de 2021, siendo sus autores los Representantes a la Cámara José Jaime Uscategui Pastrana, Juan Fernando Espinal Ramirez, y los Senadores de la República Maria del Rosario Guerra de la Espriella y, Santiago Valencia Gonzalez

El Proyecto de Ley fue **publicado** en la Gaceta del Congreso No. 958 de 2021.

El 1 de septiembre de 2021, la Mesa Directiva de la Comisión Primera de la Cámara de Representantes **designó como ponente único** al Representante a la Cámara José Jaime Uscategui Pastrana, coautor del proyecto.

1. **JUSTIFICACIÓN E IMPORTANCIA DEL PROYECTO**

El proyecto de Ley fue motivado por sus autores en los siguientes términos:

La maternidad subrogada o maternidad de sustitución -más conocida como alquiler de vientre- ha sido entendida en Colombia como la contratación de una mujer que se compromete a gestar un bebé con la obligación de entregarlo a los solicitantes cuando nazca. Estos últimos se comprometen a criarlo y la mujer gestante debe renunciar a la filiación[[1]](#footnote-1).

En otras palabras, la Sala Segunda de Revisión de la Corte Constitucional en Sentencia T-968 de 2009 aproximandose al concepto de alquiler de vientre o útero, manifiesta que esta técnica de reproducción no está previsto en nuestro ordenamiento jurídico.

Sin embargo, es definido por la doctrina como “el acto reproductor que genera el nacimiento de un niño gestado por una mujer sujeta a un pacto o compromiso mediante el cual debe ceder todos los derechos sobre el recién nacido a favor de otra mujer que figurará como madre de éste.” (Yolanda Gómez Sánchez. *El derecho a la reproducción humana.* Madrid, Marcial Pons, 1994, p. 136.) En este evento, la mujer que gesta y da a luz no aporta sus óvulos.(Si lo aportara estaríamos frente a la hipótesis de la mujer que se compromete a entregar su hijo biológico a cambio de una suma de dinero, la cual si está prohibida en nuestro ordenamiento por constituir trata de seres humanos)

Las técnicas de reproducción asistida como la fertilización in vitro, combinadas con la maternidad subrogada, permiten a las mujeres que no han podido llevar a término un embarazo, tener un hijo genéticamente suyo por medio de la fecundación de su propio óvulo y semen de su marido, compañero o donante. Generalmente, las parejas que recurren a este método prefieren generar el embarazo con sus propios óvulo y esperma.

Las madres sustitutas aceptan llevar a término el embarazo y una vez producido el parto, se comprometen a entregar el hijo a las personas que lo encargaron y asumieron el pago de una suma determinada de dinero o los gastos ocasionados por el embarazo y el parto.

La ventaja que tiene este sistema para las parejas que no han podido concebir sus propios sus hijos, sobre cualquier otro, incluso la adopción, es que el niño que nace es hijo biológico de la pareja que alquila el vientre. La madre sustituta o de alquiler se limita a gestar un embrión fruto del óvulo de la madre y el esperma del padre.

Por tanto, en nuestro país esta práctica despierta gran inquietud debido a la falta de información, carencia de legislación y la escasa jurisprudencia sobre el tema, que no permiten saber si está permitida, prohibida o cuáles son sus límites. Por ello, esta iniciativa legislativa (que ya se ha presentado en tres ocasiones anteriores y que ha sido aprobada hasta tercer debate) sebasa en un estudio técnico, jurídico, social y ético de la problemática y pretende prohibir la maternidad subrogada al considerarla ser una categoría de trata de personas y explotación de la mujer con fines reproductivos. De esta forma, se propone permitirla sólo con fines altruistas y para parejas colombianas con problemas de infertilidad o de gestación. Esto, mediante la protección de los derechos a la vida, dignidad, intimidad, igualdad, autonomía, y la protección del que está por nacer.

Por lo anterior, se estructuran 5 parámetros fundamentales que logran la armonización del proyecto, así:

1. Contextualización de la maternidad subrogada en Colombia.
2. Subrogación de la maternidad con fines lucrativos, como explotación al cuerpo de la mujer y comercialización de los menores.
3. Derechos vulnerados con la practica de la maternidad subrogada con fines económicos.
4. Turismo reproductivo en Colombia.
5. Derecho comparado sobre la subrogación de la maternidad.

Desarrollados a continuación:

1. **CONTEXTUALIZACIÓN DE LA MATERNIDAD SUBROGADA EN COLOMBIA**

El único referente legal sobre la práctica de maternidad subrogada en Colombia es la sentencia T - 968 de 2009 de la Corte Constitucional. En esta sentencia, la Corte estudió el caso de una pareja que contrató los servicios de una mujer para que les alquilara el vientre para tener un bebé y con base en escritos doctrinales definió esta práctica como:

***“el acto reproductor que genera el nacimiento de un niño gestado por una mujer sujeta a un pacto o compromiso mediante el cual debe ceder todos los derechos sobre el recién nacido a favor de otra mujer que figurará como madre de éste”.***

De esta definición se puede concluir que en Colombia: (i) La mujer gestante y que da a luz no aporta sus óvulos, (ii) La madre sustituta acepta llevar a buen término el embarazo y una vez producido el parto, se compromete a entregar el hijo a las personas que lo encargaron y asumieron el pago de una suma determinada de dinero o los gastos ocasionados por el embarazo y el parto. (iii) La madre gestante renuncia a los derechos sobre el menor y (iv) La práctica debe se formaliza a través de un pacto o compromiso.

Dentro de este contexto se ha evidenciado la necesidad de una *“regulación exhaustiva y del cumplimiento de una serie de requisitos y condiciones”* por esto, la corte estableció unos requisitos mínimos para entender la validez de la figura de maternidad subrogada, estos son, que:

A) La mujer solicitante debe tener problemas fisiológicos para concebir.

B) Los gametos que se requieren para la concepción no sean aportados por la mujer gestante (quien facilita el vientre).

C) La mujer gestante no tenga como móvil un fin lucrativo, sino el de ayudar a otras personas.

D) La mujer gestante debe cumplir una serie de requisitos como mayoría de edad, salud psicofísica y haber tenido hijos.

E) La mujer gestante debe tener la obligación de someterse a las valoraciones psicológicas exámenes pertinentes antes, durante, y después del embarazo

F) Se debe preservar la identidad de las partes.

G) La mujer gestante, una vez firmado el consentimiento informado, e implantado el material reproductor o gametos, no pueda retractarse de la entrega del menor.

H) Los padres solicitantes no pueden rechazar al hijo en ninguna circunstancia.

I) La muerte de los padres biológicos antes del nacimiento no deje desprotegido al menor.

J) La mujer gestante sólo pueda interrumpir el embarazo por prescripción médica.

**2. MATERNIDAD SUBROGADA CON FINES LUCRATIVOS COMO EXPLOTACIÓN AL CUERPO DE LA MUJER Y COMERCIALIZACIÓN DE LOS MENORES.**

La maternidad subrogada con fines económicos constituye una objetivizacion de los cuerpos de las mujeres, pues los convierte en “máquinas para hacer bebés”, que pueden arrendarse y explotarse con el fin de satisfacer los deseos de otros[[2]](#footnote-2). Así mismo, esta práctica convierte a los niños en “objetos de consumo” o productos comerciales que se encargan, se compran, se venden e incluso se devuelven o se cambian si no se satisface al cliente.

Esto supone, como lo propone la Profesora de la Universidad de Michigan Elisabeth Anderson, que se transforma el traer hijos al mundo, en una mercancía que se rige por los procesos de producción y de mercado normales. Y cuando las normas del mercado se aplican a las formas en que asignan y se entienden los derechos y responsabilidades de los padres, los niños se reducen de temas de amor a meros objetos de uso. Igualmente, cuando las normas del mercado se aplican a las formas en que tratamos y entendemos el trabajo reproductivo de las mujeres, las mujeres se reducen de temas de respeto y consideración, a ser también, meros objetos de uso. [[3]](#footnote-3)

La Organización Profesionales por la Ética (ONG española que desde 1992 estudia el tema), se ha encargado de documentar ejemplos y presentarlos en el Parlamento Europeo para demostrar estos dos supuestos de explotación a la mujer y al menor.

En 2014 denunciaron, por ejemplo, como una pareja homosexual de australianos dejó abandonado en Tailandia un bebé nacido con síndrome de Down, pero se llevaron a su gemela que nació sana. En este caso, la madre gestante se quedó con el bebé enfermo, a pesar de su situación económica, y solicitó que se le devolviese a la niña sana, pero se le denegó y la niña se quedó con los dos hombres que la compraron.[[4]](#footnote-4)

Este ejemplo ilustra cómo cuando un bebé es fruto de una compraventa, lo que se espera, y por tanto se puede exigir, es que el bebé objeto del contrato tenga una garantía de calidad o que se pueda devolver si uno no queda satisfecho con el “producto”.

Vale la pena resaltar que el pasado 18 de diciembre de 2017 durante la adopción del “[*Informe anual sobre los derechos humanos y la democracia en el mundo (2014) y la política de la Unión Europea al respecto*](http://4qi3.mj.am/link/4qi3/xlpm844q12tp/1/ZWj6GgWkhlOciExdYVWg-Q/aHR0cDovL3d3dy5ldXJvcGFybC5ldXJvcGEuZXUvc2lkZXMvZ2V0RG9jLmRvP3B1YlJlZj0tLy9FUC8vVEVYVCtSRVBPUlQrQTgtMjAxNS0wMzQ0KzArRE9DK1hNTCtWMC8vRVM)*”*, el Parlamento Europeo aprobó la totalidad del párrafo 114 que condena la práctica de maternidad subrogada:

[…] “*la práctica de la gestación por sustitución, que es contraria a la dignidad humana de la mujer, ya que su cuerpo y sus funciones reproductivas se utilizan como una materia prima*".

[…] "*debe prohibirse esta práctica,* ***que implica la explotación de las funciones reproductivas y la utilización del cuerpo con fines financieros o de otro tipo,*** *en particular en el caso de las mujeres vulnerables en los países en desarrollo, y pide que se examine con carácter de urgencia en el marco de los instrumentos de derechos humanos*". (Negrilla y subrayado fuera de texto)

Es importante tener en cuenta, como lo señala el Parlamento Europeo, que esta explotación se concentra especialmente en las mujeres de países pobres o menos desarrollados. Las organizaciones Early Institute[[5]](#footnote-5), y Center for social Research[[6]](#footnote-6), (Organizaciones No Gubernamentales dedicadas a este estudio), han demostrado que en los países del primer mundo que la permiten, los costos del proceso son muy altos en comparación con los que se ofrecen en países en vías de desarrollo.

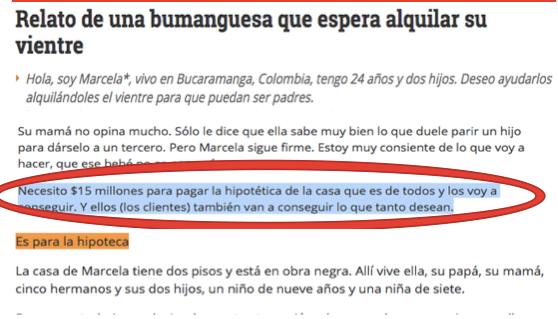
Por ejemplo, en Estados Unidos y en Europa Occidental el alquiler de vientre oscila entre $100 – 150mil dólares, mientras que, en Colombia, entre $4 mil – 10mil dólares (Según ofertas en clasificados). Es decir, en **Colombia es 93.3% más económico**.

Esta información no debe entenderse de manera aislada a la coyuntura de la desigualdad laboral de las mujeres frente a los hombres en nuestro país. Debe tenerse en cuenta que:

* La inequidad salarial de las mujeres frente a los hombres es de 21%
* La participación laboral es de 76% para los hombres y 54% para las mujeres
* Las mujeres trabajan 10 horas remuneradas a la semana menos que los hombres y laboran 20 horas no remuneradas a la semana más que los hombres.
* A la semana las mujeres trabajan 10.8 horas más que los hombres. Los hombres trabajan 4 semanas al mes, mientras las mujeres trabajan 5.

Debe agregarse que, en Colombia, si bien las mujeres han ingresado de manera sostenida al mercado laboral, su participación continúa siendo menor a la de los hombres, además de concentrarse en determinados sectores productivos y en escalas ocupacionales y salariales. De esta forma, pese a que su nivel educativo tiende a ser mayor que el de los hombres, sus remuneraciones tienden a ser menores. Según estadísticas del DANE, en el segundo trimestre de 2018 la tasa de participación de los hombres fue de 74,8 % y de 53,6 % para las mujeres; la tasa de ocupación 69,3 % para los hombres y 46,9 % para las mujeres; y la tasa de desempleo 12,4 % para las mujeres y 7,4 % para los hombres.

En este contexto el alquiler de vientres con fines lucrativos resulta una oportunidad de ingreso y una opción de supervivencia para las mujeres colombianas que se encuentran en situación de vulnerabilidad y que anuncian su cuerpo de la siguiente manera:



Fuente: Diario la Vanguardia 2016.

Esto evidencia, cómo la explotación de la mujer con fines reproductivos se agrava si se tiene en cuenta que la maternidad subrogada supone relaciones asimétricas entre las partes.La Organización Panamericana de la Salud (OPS) afirma que la mujer que actúa como madre subrogada generalmente:

* Está preocupada por su difícil situación económica y la de su familia
* Su consentimiento libre e informado es obviado
* Su único atributo valorado es su capacidad de servir de máquina para procrear
* Una vez se concluye el acuerdo, siente todo el peso de la explotación, de la separación del bebé y de la cosificación del embarazo.

Con todo lo anterior, se fundamenta por qué la maternidad subrogada con fines económicos contiene todos los elementos que configuran una clara explotación de la mujer, como ser humano y como madre e ignora la protección del menor.

1. **DERECHOS VULNERADOS CON LA PRACTICA DE LA MATERNIDAD SUBROGADA CON FINES ECONOMICOS**

**Derechos vulnerados de los niños:**

Antes de nacer:

**Dignidad Humana:** (Art 1º C.P) Porque se convierte al menor en un objeto de comercialización y de manipulación.

**Vida: (**Art 11 C.P) cuando se permite en esta práctica abortar por:

* Alteración cromosómica o alguna otra enfermedad que presente durante su gestación
* Por la cantidad de embriones fecundados, gemelos, mellizos, trillizos
* Por el género, diferente del exigido por los padres contratantes

Al nacer:

**Derechos Fundamentales de los niños**: (Art 44 C.P)

* Salud:Comprendida como su bienestar tanto físico como psicológico y emocional.
* A la lactancia materna, disminuye su protección contra enfermedad o muerte por infecciones y al vínculo afectivo de bienestar, cuidado protección y seguridad que se establece con la madre.

**Familia:** (Art 42 C.P) cuando es abandonado por los padres contratantes, por haber logrado un embarazo propio durante la gestación del bebé objeto de maternidad subrogada, o por alguna enfermedad con la que haya nacido el niño.

**Derechos vulnerados de la mujer:**

* **Dignidad:** (Art 1º C.P) Al ser tratada como un objeto de consumo que fabrica bebés.
* **Igualdad:** (Art 13 C.P) Al ser contratada por su condición de mujer en condición económica, académica, social y cultural inferior a la de los contratantes.

Así mismo por el abuso y desconocimiento de los riesgos a los que se verá enfrentada durante la gestación, como lo son, por ejemplo:

* Enfermedades e incapacidades, por ser sometida a técnicas de reproducción humana asistida.
* Enfermedades y posibles secuelas durante la gestación, dentro de las que está incluida la muerte.
* Alteración psicológica y emocional, por la separación del bebé con quien estableció un vínculo físico, psicológico y emocional profundo.
* Alteración psicológica y emocional, por la muerte del bebé tanto por complicaciones durante o después del embarazo, como por aborto cuando el contrato lo exige.
* Protección suya y del bebé cuando los contratantes desaparecen o desisten del contrato.
* Afectación psicológica y emocional de todo su núcleo familiar, cuando la madre gestante vive con su familia.

1. **TURISMO REPRODUCTIVO EN COLOMBIA**

De acuerdo con la Cancillería de Colombia, en los meses de marzo a septiembre de 2020, cuando no estaban permitidos los vuelos comerciales, la oficina de visas del Ministerio de Relaciones Exteriores fue receptora de varias solicitudes de visado de cortesía, donde se busca ingresar al país a recoger a su bebé, producto del contrato realizado con la intermediación de clínicas de fecundidad que localizan mujeres para dicho fin. El panorama es alarmante, y evidencia el vacío legal existente en Colombia, que se ha convertido en un destino de turismo reproductivo, degradando la condición de la mujer y cosificando a los bebes.

**SOLICITUDES DE VISADO DURANTE MARZO A SEPTIEMBRE DE 2021**

|  |  |
| --- | --- |
| **PAISES** | **SOLICITUDES** |
| ESTADOS UNIDOS | 6 |
| CHILE | 1 |
| DINAMARCA | 1 |
| ISRAEL | 2 |
| REINO UNIDO | 1 |
| REPUBLICA CHECA | 1 |
| POLONIA | 1 |
| CANADA | 1 |
| BRASIL | 1 |
| AUSTRALIA | 1 |
| TOTAL: | 16 |

*FUENTE: Elaboración de los autores del proyecto con información suministrada de la Cancillería de Colombia*

1. **DERECHO COMPARADO SOBRE LA SUBROGACIÓN DE LA MATERNIDAD**

La respuesta de los países para regular esta actividad ha sido muy variada, los países que deciden regular el tema han optado por alguna de las siguientes posibilidades: Prohibición absoluta, permisión expresa o permisión regulada.

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **PAÍS** | **PROHIBICIÓN ABSOLUTA** | **PERMISIÓN REGULADA** | **PERMISIÓN EXPRESA O TÁCITA** |
| **Alemania** | La práctica está prohibida por ser vista como comercio de personas |  |  |
| **Francia** | Las disposiciones francesas prohíben la maternidad subrogada, e incluso restringen que sus ciudadanos viajen a otras jurisdicciones para realizar esta práctica. |  |  |
| **Canadá** |  | Está prohibido que cualquier persona realice un pago por un proceso de subrogación. |  |
| **China** | Prohíbe a instituciones y personal médico realizar procesos de subrogación |  |  |
| **Dinamarca** |  | Está prohibida la realización de contratos en los que exista un pago |  |
| **España** | La Maternidad Subrogada se entiende como una Explotación de la Mujer con Fines Reproductivos, y en este sentido está expresamente prohibida en el artículo 10 de la ley 14 de 2006, |  |  |
| **Italia** | La ley 40/2004 prohíbe expresamente la subrogación. |  |  |
| **India** |  | Esta prohibida la maternidad subrogada, sólo las parejas indias que lleven cuando menos cinco años de casados podrán recurrir a la fecundación asistida y debe ser de manera altruista. |  |
| **Perú** |  |  | No está tipificada como delito, sin embargo, se reconocen las complicaciones que esta práctica genera en la determinación de la filiación del menor y por lo tanto, en la protección de su bien superior. |
| **Argentina** |  |  | No existe una legislación específica sobre el tema, sin embargo, tampoco es una práctica que se encuentre prohibida. |

1. **ARTICULADO DE LA INICIATIVA**

El articulado propuesto consta de 7 artículos. Cuyo enfoque radica en prohibir y penalizar la maternidad subrogada con fines de lucro, y busca frenar la ‘cosificación de los bebés’. El tipo penal se incluye en el artículo 188F de la ley 599 de 2000. Este delito se configurará cuando se promueva, financie, pague, colabore o constriña a una mujer para alquilar su vientre con fines de lucro; es decir, cuando haya un provecho económico o contraprestación de algún tipo a cambio de la gestación. La sanción consiste en prisión de 6 a 8 años y multa de 50 a 100 salarios mínimos legales mensuales vigentes.

Por un lado, el sujeto activo de la acción penal es toda persona que promueva, financie, pague, colabore o constriña a una mujer para alquilar su vientre con fines de lucro; es decir, a cambio de dinero o cualquier otra contraprestación económica. En ningún caso se entenderá que lo es la madre gestante. Por el otro, el sujeto pasivo es la mujer que actúa como gestante del bebé ajeno.

En este mismo sentido, se dispone que todo acto jurídico en el que se pacte la obligación de subrogar o alquilar el vientre con fines de lucro, se entenderá nulo de pleno derecho.

Solamente se permitirá la maternidad subrogada con fines altruistas cuando:

1. Se realice entre parejas nacionales colombianos que hayan contraído matrimonio.
2. Se presente certificado médico en el que se demuestre que la mujer tiene incapacidad física o biológica para concebir y mantener el embarazo.

3. Se realice entre sujetos que gocen de plena capacidad que conste mediante declaración extrajudicial juramentada y que entre ellos haya parentesco.

El artículo 5 dispondrá que las decisiones relacionadas con la gestación se tomarán de manera conjunta entre la mujer gestante y los padres solicitantes. Asimismo, que en cualquiera de las decisiones que se tomen o en las cuales no se llegue a un acuerdo, primará el interés del *nasciturus*. Lo anterior, con el fin de prever un método para solucionar y evitar futuros conflictos.

Luego de considerar y estudiar los diferentes argumentos, se ha concluido que la mejor manera de impedir el tráfico de menores y la explotación a las mujeres de nuestro país es adoptar una política de prohibición frente a esta práctica y una regulación precisa para casos específicos.

Como se ha desarrollado a lo largo de la presente exposición de motivos, si queremos valorar a los niños y a las mujeres y ser consistentes, debemos resistir la invasión del mercado en el ámbito del trabajo reproductivo y de la maternidad. Ni los cuerpos de las mujeres, ni los menores son una mercancía y no deben estar sujetos de una valoración monetaria.

Hemos visto, además, cómo esta practica no reconoce las madres de alquiler como poseedores de una perspectiva independiente digna de consideración, sino que se aprovecha de su vulnerabilidad económica. De ahí que la propia práctica, lejos de la ampliación del ámbito de la autonomía de la mujer, en realidad manipula las condiciones externas e internas necesarias para la elección plenamente autónoma por las mujeres

1. **IMPACTO FISCAL Y SOSTENIBILIDAD**

De conformidad con el artículo 7 de la Ley 819 de 2003 “*En todo momento, el impacto fiscal de cualquier proyecto de Ley, ordenanza o acuerdo, que ordene gasto o que otorgue beneficios tributarios, deberá hacerse explícito y deberá ser compatible con el Marco Fiscal de Mediano Plazo. Para estos propósitos, deberá incluirse expresamente en la exposición de motivos y en las ponencias de trámite respectivas los costos fiscales de la iniciativa y la fuente de ingreso adicional generada para el financiamiento de dicho costo”.*

Teniendo en cuenta lo anterior, se señala que la iniciativa no conlleva a gasto.

1. **CONFLICTO DE INTERESES**

El presente proyecto se enmarca dentro de las circunstancias que no configuran *conflicto de interés según el literal a) del artículo 286 de la Ley 5 de 1992, que señala: “a) Cuando el congresista participe, discuta, vote un proyecto de Ley o de acto legislativo que otorgue beneficios o cargos de carácter general, es decir cuando el interés del congresista coincide o se fusione con los intereses de los electores”.*

En ese sentido, como ponente de esta iniciativa legislativa, considero que su contenido y propuesta es de carácter general, por lo que no configuraría un conflicto de interés, sin embargo, se sugiere que cada congresista evalúe su situación particular, a fin de determinar si por cuestión de alguno de las artículos en concreto, puede encontrarse en un conflicto de interés.

1. **PLIEGO DE MODIFICACIONES**

En virtud del análisis esbosado, se presenta a continuación el pliego de modificaciones al proyecto de Ley.

|  |  |
| --- | --- |
| **TEXTO RADICADO DEL Proyecto de LEY No. 113 de 2021 CÁMARA** | **TEXTO PROPUESTO PARA PRIMER DEBATE EN LA CÁMARA DE REPRESENTANTES DEL Proyecto de LEY No. 113 de 2021 CÁMARA** |
| **¨POR MEDIO DE LA CUAL SE CREA EL TIPO PENAL QUE SANCIONA A QUIEN CONSTRIÑA A LA MUJER A LA MATERNIDAD SUBROGADA CON FINES DE LUCRO Y SE PROHÍBE SU PRÁCTICA, SE FRENA LA ‘COSIFICACIÓN DE LOS BEBÉS’, Y SE DICTAN OTRAS DISPOSICIONES ¨**  **EL CONGRESO DE COLOMBIA**  **DECRETA:** | Sin modificaciones |
| **Artículo** **1°**. **Objeto.** La presente ley tiene por objeto prohibir la práctica de la maternidad subrogada con fines de lucro, frenar la ‘cosificación de los bebés’ y permitir la subrogación con fines altruistas sólo para parejas colombianas que presenten incapacidad biológica para concebir y con relación de parentesco, garantizando la protección de los derechos a la dignidad, intimidad, igualdad, autonomía, y la protección del que está por nacer | **Artículo** **1°**. **Objeto.** La presente ley tiene por objeto **garantizar los derechos fundamentales a la vida, la salud y dignidad de la mujer y del nasciturus mediante la protección y** prohibi~~r~~**ción de** la práctica de la maternidad subrogada con fines de lucro, frenar la ‘cosificación de los bebés’ y permitir la subrogación con fines altruistas sólo para parejas colombianas que presenten incapacidad biológica para concebir y con relación de parentesco, ~~garantizando la protección de los derechos a la dignidad,~~ **respetando la** intimidad, igualdad~~,~~ **y** autonomía~~, y la protección del que está por nacer~~ **de las partes.** |
| **Artículo 2°.  *Definición:*** Se entiende por maternidad subrogada, o comúnmente llamada también alquiler de vientres, todo acuerdo de voluntades, verbal o escrito, a título gratuito o con fines de lucro, unilateral o bilateral, a título personal o por interpuesta persona, que tenga por objeto el compromiso de gestar un bebé y entregarlo a una persona o a una pareja, cediendo la filiación derivada de la maternidad y renunciando a los derechos sobre el recién nacido. | Sin modificaciones |
| **Artículo 3. Crease el tipo penal de “Constreñimiento a la maternidad subrogada con fines de lucro”**. Adiciónese el artículo 188F a la ley 599 de 2000, el cual quedará así:  **Artículo 188F: Constreñimiento a la maternidad subrogada con fines de lucro:** El que por sí o como miembro de una organización nacional o internacional, con el propósito de obtener beneficio económico promueva, induzca, financie, reclute, colabore o constriña a una mujer para alquilar su vientre con fines de lucro incurrirá en prisión de seis (6) a ocho (8) años y multa de cincuenta (50) a cien (100) salarios mínimos legales mensuales vigentes. | **Artículo 3. Crease el tipo penal de “Constreñimiento a la maternidad subrogada con fines de lucro”**. Adiciónese el artículo 188F a la ley 599 de 2000, el cual quedará así:  **Artículo 188F: Constreñimiento a la maternidad subrogada con fines de lucro:** El que por sí o como miembro de una organización nacional o internacional, con el propósito de obtener beneficio económico promueva, induzca, financie, reclute, colabore o constriña a una mujer para alquilar su vientre con fines de lucro incurrirá en prisión de ~~seis (6) a ocho (8) años~~ **setenta y dos (72) a noventa y seis (96) meses** y multa de cincuenta (50) a cien (100) salarios mínimos legales mensuales vigentes. |
| **Artículo 4.** Todo acto jurídico en el que se pacte la obligación de subrogar o alquilar el vientre con fines de lucro, se entenderá nulo de pleno derecho.  Será permitida la maternidad subrogada con fines altruistas únicamente cuando cumplan los siguientes requisitos:  3. Se realice entre parejas nacionales colombianos que hayan contraído matrimonio.  4. Se presente certificado médico en el que se demuestre que la mujer tiene incapacidad física o biológica para concebir y mantener el embarazo.  3. Se realice entre sujetos que gocen de plena capacidad que conste mediante declaración extrajudicial juramentada y que entre ellos haya parentesco. | **Artículo 4. Nulidad lucrativa.** Todo acto jurídico en el que se pacte la obligación de subrogar o alquilar el vientre con fines de lucro, se entenderá nulo de pleno derecho.  Será permitida la maternidad subrogada con fines altruistas únicamente cuando cumplan los siguientes requisitos:  ~~3.~~ **1.** Se realice entre parejas nacionales colombianos que hayan contraído matrimonio.  ~~4.~~ **2.** Se presente certificado médico en el que se demuestre que la mujer tiene incapacidad física o biológica para concebir y mantener el embarazo.  3. Se realice entre sujetos que gocen de plena capacidad que conste mediante declaración extrajudicial juramentada y que entre ellos haya parentesco. |
| **Artículo 5.** Las decisiones relacionadas con la gestación se tomarán de manera conjunta entre la mujer gestante y el padre y la madre solicitantes, prevaleciendo el derecho a la vida del que está por nacer.  **Parágrafo:** Sin perjuicio de lo anterior, en cualquiera de las decisiones que se tomen o en las cuales no se llegue a un acuerdo, primará el interés del nasciturus. | **Artículo 5.** **Prevalencia del interés del nasciturus.**Las decisiones relacionadas con la gestación se tomarán de manera conjunta entre la mujer gestante y el padre y la madre solicitantes, prevaleciendo el derecho a la vida del que está por nacer.  **Parágrafo:** Sin perjuicio de lo anterior, en cualquiera de las decisiones que se tomen o en las cuales no se llegue a un acuerdo, primará el interés del nasciturus. |
| **Artículo 6.** El Ministerio de Salud reglamentará la práctica de la maternidad subrogada sin fines de lucro; considerando las obligaciones de la madre gestante, del padre y madre solicitantes, y con plena observancia de los parámetros establecidos por la jurisprudencia de la Corte Constitucional. | **Artículo 6.** **Reglamentación.** El Ministerio de Salud reglamentará la práctica de la maternidad subrogada sin fines de lucro; considerando las obligaciones de la madre gestante, del padre y madre solicitantes, y con plena observancia de los parámetros establecidos por la jurisprudencia de la Corte Constitucional. |
| **Artículo 7. Vigencia.** La presente ley rige a partir de su promulgación y deroga todas aquellas disposiciones que le sean contrarias. | Sin modificaciones |

1. **PROPOSICIÓN FINAL**

Considerando los argumentos expuestos y en cumplimiento de los requisitos establecidos en la Ley 5 de 1992, presento ponencia favorable para prohibir la maternidad subrogada con fines de lucro. y, en consecuencia, solicito a los miembros de la Comisión Primera de la Cámara de Representantes dar primer debate al Proyecto de Ley No. 113 de 2021 Cámara, ¨*Por medio de la cual se crea el tipo penal que sanciona a quien constriña a la mujer a la maternidad subrogada con fines de lucro y se prohíbe su práctica, se frena la ‘cosificación de los bebés’, y se dictan otras disposiciones¨*

Cordialmente,

**JOSÉ JAIME USCÁTEGUI**

**Representante a la Cámara por Bogotá**

**Autor y ponente**

1. **TEXTO PROPUESTO**

**Texto propuesto para el primer debate del Proyecto de Ley No. 113 de 2021 Cámara.**

*¨Por medio de la cual se crea el tipo penal que sanciona a quien constriña a la mujer a la maternidad subrogada con fines de lucro y se prohíbe su práctica, se frena la ‘cosificación de los bebés’, y se dictan otras disposiciones¨*

**EL CONGRESO DE COLOMBIA**

**DECRETA:**

**Artículo** **1°**. **Objeto.** La presente ley tiene por objeto garantizar los derechos fundamentals a la vida, la salud y dignidad de la mujer y del nasciturus mediante la protección y prohibición de la práctica de la maternidad subrogada con fines de lucro, frenar la ‘cosificación de los bebés’ y permitir la subrogación con fines altruistas sólo para parejas colombianas que presenten incapacidad biológica para concebir y con relación de parentesco, respetando la intimidad, igualdady autonomía de las partes.

**Artículo 2°. Definición**. Se entiende por maternidad subrogada, o comúnmente llamada también alquiler de vientres, todo acuerdo de voluntades, verbal o escrito, a título gratuito o con fines de lucro, unilateral o bilateral, a título personal o por interpuesta persona, que tenga por objeto el compromiso de gestar un bebé y entregarlo a una persona o a una pareja, cediendo la filiación derivada de la maternidad y renunciando a los derechos sobre el recién nacido.

**Artículo 3. Crease el tipo penal de “Constreñimiento a la maternidad subrogada con fines de lucro”.** Adiciónese el artículo 188F a la ley 599 de 2000, el cual quedará así:

**Artículo 188F:** Constreñimiento a la maternidad subrogada con fines de lucro: El que por sí o como miembro de una organización nacional o internacional, con el propósito de obtener beneficio económico promueva, induzca, financie, reclute, colabore o constriña a una mujer para alquilar su vientre con fines de lucro incurrirá en prisión de setenta y dos (72) a noventa y seis (96) meses y multa de cincuenta (50) a cien (100) salarios mínimos legales mensuales vigentes.

**Artículo 4.** Nulidad lucrativa. Todo acto jurídico en el que se pacte la obligación de subrogar o alquilar el vientre con fines de lucro, se entenderá nulo de pleno derecho.

Será permitida la maternidad subrogada con fines altruistas únicamente cuando cumplan los siguientes requisitos:

1. Se realice entre parejas nacionales colombianos que hayan contraído matrimonio.

2. Se presente certificado médico en el que se demuestre que la mujer tiene incapacidad física o biológica para concebir y mantener el embarazo.

3. Se realice entre sujetos que gocen de plena capacidad que conste mediante declaración extrajudicial juramentada y que entre ellos haya parentesco.

**Artículo 5. Prevalencia del interés del nasciturus.** Las decisiones relacionadas con la gestación se tomarán de manera conjunta entre la mujer gestante y el padre y la madre solicitantes, prevaleciendo el derecho a la vida del que está por nacer.

**Parágrafo.** Sin perjuicio de lo anterior, en cualquiera de las decisiones que se tomen o en las cuales no se llegue a un acuerdo, primará el interés del nasciturus.

**Artículo 6. Reglamentación.** El Ministerio de Salud reglamentará la práctica de la maternidad subrogada sin fines de lucro; considerando las obligaciones de la madre gestante, del padre y madre solicitantes, y con plena observancia de los parámetros establecidos por la jurisprudencia de la Corte Constitucional.

**Artículo 7. Vigencia.** La presente ley rige a partir de su promulgación y deroga todas aquellas disposiciones que le sean contrarias.

Cordialmente,

**JOSÉ JAIME USCÁTEGUI**

**Representante a la Cámara por Bogotá**

**Autor y ponente**

1. Corte Constitucional. Sentencia T -968 de 2009 [↑](#footnote-ref-1)
2. “Vientres de Alquiler – Una Nueva Forma de Explotación a la Mujer y de Tráfico de Personas” (2015) Disponible en: <http://www.profesionalesetica.org/wp-content/uploads/2015/06/V-aquiler-web.pdf> [↑](#footnote-ref-2)
3. Anderson, E (2007) “Is Is Women's Labor a Commodity?” disponible en http://www.jstor.org/stable/2265363 [↑](#footnote-ref-3)
4. Ibidem [↑](#footnote-ref-4)
5. Early Institute es una ONG mexicana, dedicada al análisis y diseño de propuestas para la inclusión de políticas públicas que garanticen el bienestar del menor y su desarrollo. [↑](#footnote-ref-5)
6. Center For Social Research es una ONG con sede en Nueva Delhi, cuya misión es empoderar a las mujeres y las niñas de la India, garantizar sus derechos fundamentales y aumentar la comprensión de los problemas sociales desde una perspectiva de género. [↑](#footnote-ref-6)