

PROYECTO DE LEY NO. ____ DE 2021

“Por medio del cual se prohíbe el matrimonio y la unión marital de hecho en menores de 18 años y se regulan otras disposiciones

EL CONGRESO DE LA REPÚBLICA DE COLOMBIA
DECRETA:

Artículo 1. Objeto. La presente ley tiene por objeto prohibir el matrimonio y la unión marital de hecho entre personas menores de 18 años o entre un adulto y un menor de edad.

Artículo 2. Principios. La presente ley se rige por los principios de interés superior de los niños, niñas y adolescentes, protección integral, prevalencia de sus derechos, igualdad, corresponsabilidad de la familia, la sociedad y el Estado, enfoques de derechos diferencial y de género.

La lectura de esta norma se debe realizar a la luz de estos principios y en concordancia con la Constitución, los tratados internacionales en materia de derechos de los niños, niñas y adolescentes, el Código de la infancia y la adolescencia, la Convención Sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación Contra la Mujer y las demás disposiciones que conforman el marco legal para la protección integral de niños, niñas y adolescentes.

Artículo 3: Modifíquese el artículo 123 del Código Civil el cual quedará así:

ARTÍCULO 123. No podrá celebrarse el matrimonio o declararse la unión marital de hecho sin que conste que los contrayentes son mayores de 18 años.

Artículo 4: Modifíquese el artículo 125 del Código Civil, el cual quedará así:

ARTÍCULO 125. El menor de edad que haya contraído matrimonio o formado unión marital de hecho, no podrá ser privado del derecho de alimentos por sus ascendientes.

Artículo 5: Modifíquese el artículo 129 del Código Civil, el cual quedará así:

ARTÍCULO 129. Toda persona que conozca de la existencia de un matrimonio o unión marital de hecho entre menores de 18 años, o cuando una de ellas sea menor de edad, deberá informar el caso a la autoridad administrativa competente conforme a lo establecido en el Código de la Infancia y la Adolescencia.

Parágrafo 1: Cuando se ponga en conocimiento de la autoridad administrativa los casos mencionados en el inciso anterior, estas deberán realizar la verificación de derechos de los menores de edad, de acuerdo con el trámite establecido en el artículo 52 del Código de la Infancia y la Adolescencia.

Parágrafo 2: La autoridad administrativa competente promoverá los procesos o trámites administrativos o judiciales a que haya lugar en defensa de los derechos de los menores de edad, tales como la nulidad del matrimonio o la nulidad de la declaratoria de la unión marital de hecho, así como las acciones tendientes a garantizar sus derechos patrimoniales y todas las demás actuaciones que sean pertinentes para garantizar los derechos de los menores edad. Así mismo, cuando sea necesario los representará en dichas actuaciones, conforme a lo dispuesto en el artículo 82 del Código de la Infancia y la Adolescencia.

Artículo 6: Modifíquese el numeral 2 del artículo 140 del Código Civil el cual quedará así:

ARTÍCULO 140. El matrimonio es nulo y sin efecto en los casos siguientes:

2) Cuando se ha contraído entre personas menores de 18 años o cuando cualquiera de los dos sea menor de aquella edad.

Artículo 7: Modifíquese el artículo 143 del Código Civil el cual quedará así:

ARTÍCULO 143. La nulidad a que se contrae el numeral 2º del artículo 140 se aplicará también a la unión marital de hecho y podrá ser promovida por uno o ambos representantes legales del menor de 18 años; o por este con asistencia de un curador para la litis o a través de las autoridades administrativas conforme al Código de la Infancia y la Adolescencia cuando se ponga en su conocimiento. También podrá ser intentada directamente cuando uno o ambos contrayentes haya alcanzado la mayoría de edad.

Parágrafo. Todas las actuaciones judiciales a favor de quien se casó o formó una unión marital de hecho siendo menor de edad podrán ser adelantadas por las personerías o la Defensoría del Pueblo.

Artículo 8: Adiciónese el artículo 148 A al Código Civil, que quedará así:

ARTÍCULO 148 A. Cuando el matrimonio o la unión marital de hecho anulada se hubiese conformado entre un menor de 18 años y una persona mayor de edad, éste último deberá indemnizar al otro todos los perjuicios ocasionados. Lo anterior, aplica aun cuando el contrayente haya alcanzado la mayoría de edad. También se podrán reclamar perjuicios de quienes teniendo la responsabilidad del cuidado del menor de 18 años propicien el matrimonio o la unión marital de hecho con una persona mayor de edad.

Parágrafo: En virtud de lo estipulado en el artículo 148 del Código Civil, se presume la mala fe del contrayente o compañero permanente mayor de edad.

Artículo 9: Inclúyase al artículo 411 del Código Civil el numeral 4A, el cual quedará así:

ARTÍCULO 411: Se deben alimentos:

4A. A cargo de la persona mayor de edad que a sabiendas de que el otro era menor de edad contrajo matrimonio o conformó unión marital de hecho, aunque el matrimonio o la unión marital de hecho haya sido declarada nula.

Artículo 10: Modifíquese el artículo 416 del Código Civil, el cual quedará así:

ARTÍCULO 416. El que para pedir alimentos reúna varios títulos de los expresados en el artículo 411, solo podrá hacer uso de uno de ellos, observando el siguiente orden de preferencia.

En primer lugar, el que tenga según el inciso 10.

En segundo, el que tenga según los incisos 1o., 4o. y 4 A

En tercero, el que tenga según los incisos 2o. y 5o.

En cuarto, el que tenga según los incisos 3o. y 6o.

En quinto, el que tenga según los incisos 7o. y 8o.

El del inciso 9o. no tendrá lugar sino a falta de todos los otros.

Entre varios ascendientes o descendientes debe recurrirse a los de próximo grado.

Sólo en el caso de insuficiencia del título preferente podrá recurrirse a otro.

Artículo 11: Modifíquese el artículo 414 del Código Civil, el cual quedará así:

ARTÍCULO 414. Se deben alimentos congruos a las personas designadas en los números 1o, 2o, 3o, 4o, 4 A y 10 del artículo 411, menos en los casos en que la Ley los limite expresamente a lo necesario para la subsistencia; y generalmente en los casos en que el alimentario se haya hecho culpable de injuria grave o actuado de mala fe contra la persona que le debía alimentos.

En el caso de injuria atroz cesará enteramente la obligación de prestar alimentos.

Para los efectos de este artículo, constituyen injuria atroz los delitos graves y aquellos delitos leves que entrañen ataque a la persona del que debe alimentos. Constituyen injuria grave los demás delitos leves contra cualquiera de los derechos individuales de la misma persona que debe alimentos.

Artículo 12: Modifíquese el artículo 423 del Código Civil, el cual quedará así:

ARTÍCULO 423. El juez reglará la forma y cuantía en que hayan de prestarse los alimentos, y podrá disponer que se conviertan en los intereses de un capital que se consigne a este efecto en una caja de ahorros o en otro establecimiento análogo, y se restituya al alimentante o a sus herederos luego que cese la obligación.

Igualmente, el juez podrá ordenar que el cónyuge obligado a suministrar alimentos al otro, en razón de divorcio o de separación de cuerpos, preste garantía personal o real para asegurar su cumplimiento en el futuro. Lo mismo ocurrirá en los casos de nulidad del matrimonio o unión marital de hecho respecto de la persona mayor de edad que a sabiendas de que el otro era menor de edad contrajo matrimonio o conformó unión marital de hecho.

Son válidos los pactos de los cónyuges o compañeros permanentes mayores de edad en los cuales, conforme a la ley, se determine por mutuo acuerdo la cuantía de las obligaciones económicas; pero a solicitud de parte podrá ser modificada por el mismo juez, si cambiaren las circunstancias que la motivaron, previos los trámites establecidos en el artículo 129 del Código General del Proceso..

En el mismo evento y por el mismo procedimiento podrá cualquiera de los cónyuges o compañeros permanentes mayores de edad solicitar la revisión judicial de la cuantía de las obligaciones fijadas en la sentencia. En el pacto o acuerdo en que se fijen obligaciones económicas y hubiere hecho parte un menor de edad deberá ser revisado por la autoridad administrativa competente o judicial.

Artículo 13: Modifíquese el artículo 1 de la Ley 54 de 1990, el cual quedará así:

ARTÍCULO 1. A partir de la vigencia de la presente ley y para todos los efectos civiles, se denomina Unión Marital de Hecho, la formada entre personas mayores de edad que, sin estar casados, hacen una comunidad de vida permanente y singular.

Igualmente, y para todos los efectos civiles, se denominan compañero y compañera permanente, al hombre y la mujer que forman parte de la unión marital de hecho.

Artículo 14: Adicionar el artículo 398A a la Ley 1564 de 2012, Código General del Proceso, que quedará así:

ARTÍCULO 398A: En el proceso de declaratoria de nulidad del matrimonio o de la unión marital de hecho que al momento de conformarse se hubiese dado entre menores de 18 años o cuando uno de ellos era menor de esta edad, además de tener en cuenta lo dispuesto en el artículo 387 del Código General del Proceso, se seguirán las siguientes reglas:

1. Desde la presentación de la demanda el juez ordenará que se den alimentos provisionales siempre que el demandante acompañe prueba siquiera sumaria de la capacidad económica de demandado, también deberá estar acreditada la cuantía de las necesidades del alimentario.
2. El juez de oficio o a petición de parte podrá decretar medidas cautelares de conformidad a lo establecido en los artículos 590 y 598 del Código General del Proceso, dentro de los (3) días siguientes a la radicación de la demanda o presentación de la solicitud.
3. El cobro de los alimentos provisionales se adelantará en el mismo expediente. De promoverse proceso ejecutivo, no será admisible la intervención de terceros acreedores.
4. El juez, aún de oficio, decretará las pruebas necesarias para establecer la capacidad económica del demandado y las necesidades del demandante, si las partes no las hubieren aportado.
5. El juez deberá decretar el valor de la indemnización por daños y perjuicios según el grado de afectación sufrido por el menor de edad.

6. Este proceso tendrá un trámite preferente salvo las acciones de stirpe constitucional. Su inobservancia hará incurrir al juez o funcionario responsable en causal de mala conducta sancionable con destitución del cargo. El Consejo Superior de la Judicatura adoptará las medidas necesarias para el cumplimiento de lo así dispuesto, dentro de los seis meses siguientes a la vigencia de la presente ley.
7. La sentencia de Nulidad contendrá lo dispuesto en el artículo 389 del Código General del Proceso.

Parágrafo 1: Para el trámite del proceso referido se tendrán en cuenta, además, las siguientes reglas:

1. En lo pertinente se aplicará al proceso lo contenido en el Libro Tercero- Sección Primera- Título II- Capítulo I y II del Código General de Proceso.
2. El término para contestar la demanda será de cinco (5) días. Si faltare algún requisito o documento, se ordenará, aun verbalmente, que se subsane o que se allegue dentro de los cinco (5) días siguientes.
3. La contestación de la demanda se hará por escrito, pero podrá hacerse verbalmente ante el secretario, en cuyo caso se levantará un acta que firmará este y el demandado. Con la contestación deberán aportarse las pruebas que pretenda hacer valer. Si se proponen excepciones de mérito, se dará traslado al demandante por término de tres (3) días para que pida las pruebas que pretenda hacer valer.
4. Los hechos que configuren excepciones previas deberán ser alegados mediante recurso de reposición el cual se tramitará conforme lo establece el artículo 110 del C.G.P. De prosperar alguna que no implique la terminación del proceso, el juez adoptará las medidas respectivas para su saneamiento con el fin de dar continuidad al proceso; o, si fuere el caso, concederá al demandante un término de tres (3) días para subsanar los defectos o presentar los documentos omitidos so pena de que se revoque el auto admisorio.

Artículo 15: Para todos los efectos de esta ley se tomará como referencia la edad de la persona al momento de celebrar el matrimonio o conformar la unión marital de hecho.

Artículo 16: Para las personas mayores de edad que al momento de entrar en vigencia la presente ley hubieran contraído matrimonio o conformado unión marital de hecho siendo menores de edad podrán intentar la nulidad de que trata el artículo 140 numeral 2° del Código Civil, dentro de los dos (2) años siguientes a la promulgación de esta ley.

Si la persona aún fuere menor de edad, podrá intentarlo en cualquier momento y si estuviere próxima a alcanzar la mayoría de edad el término de dos (2) años empezará a contar a partir de ese momento.

Los menores de edad que hayan contraído matrimonio o conformado unión marital de hecho con anterioridad a la promulgación de esta ley y que sigan siéndolo, gozarán de todas las garantías aquí establecidas.

Artículo 17: Estrategia pedagógica y de prevención. El Gobierno Nacional, a través del Instituto Colombiano de Bienestar Familiar, el Ministerio de Educación Nacional, el Ministerio de Salud y Protección Social, el Ministerio de Tecnologías de la Información y las Comunicaciones, el Ministerio de Justicia, el Ministerio del Interior y la Consejería Presidencial para la equidad de la mujer, en ejercicio de sus objetivos misionales, implementará en el siguiente año a partir de la entrada en vigencia de esta ley una estrategia nacional pedagógica y de prevención que logre la transformación cultural para prevenir el matrimonio y la unión marital de hecho entre personas menores de 18 años o entre un adulto y un menor de edad, teniendo en cuenta los enfoques de derechos, diferencial y de género.

La estrategia nacional pedagógica y de prevención incluirá acciones de difusión, sensibilización, formación y acompañamiento, con la participación corresponsable de la familia, la sociedad y el Estado. En la construcción de la estrategia pedagógica y de prevención participarán otras entidades de orden nacional en el marco de sus competencias y las entidades territoriales de acuerdo con sus planes de desarrollo.

Las entidades territoriales adoptaran la estrategia pedagógica y de prevención en un plazo máximo de seis (6) meses después de su implementación por el Gobierno Nacional.

Artículo 18: Deróguense los artículos 117, 120, 121, 122, 124, 1777 y 1837 del Código Civil.

Artículo 19: La presente ley rige a partir de su promulgación.

De los honorables Congresistas,



HONORIO MIGUEL HENRÍQUEZ PINEDO
Senador de la República - Autor principal

EXPOSICIÓN DE MOTIVOS

I. OBJETO

El presente proyecto de ley es de autoría del Honorable Senador de la República, Honorio Miguel Henríquez Pinedo de la bancada del Centro Democrático. Esta iniciativa consta de 19 artículos.

La iniciativa legislativa tiene por objeto prohibir el matrimonio y la unión marital de hecho entre personas menores de 18 años o entre un adulto y un menor de edad.

II. ANTECEDENTES

El 28 de agosto de 2007, se radicó el Proyecto de Ley N° 103 de 2007 en Senado, por parte del Senador Gabriel Ignacio Zapata Correa del Partido Conservador, iniciativa que pretendía la modificación de algunos artículos del Código Civil Colombiano, para prohibir el matrimonio entre menores de edad. Sin embargo, dicha iniciativa fue archivada en primer debate el 02 de abril de 2008.

El 20 de julio de 2015, los honorables Senadores, María del Rosario Guerra, Alfredo Ramos Maya, Daniel Cabrales, Thania Vega de Plazas, Ernesto Macías, Susana Correa, Fernando Araújo, Honorio Henríquez Pinedo, Álvaro Uribe Vélez, radicaron proyecto de ley N° 06 de 2015 Senado “*por medio de la cual se modifican los artículos 116, 117 y el numeral 2 del artículo 140 del Código Civil*”, con el objetivo de prohibir el matrimonio entre menores de 18 años de edad. Esta iniciativa parlamentaria ya fue radicada en el Senado de la República el 20 de julio de 2015. Recibió el número 06 de 2015 y se publicó en la Gaceta del Congreso No. 525 de 2015.

Se envió a la Comisión Primera Constitucional Permanente del Senado de la República, y se designó como ponente para primer debate al senador Jaime Alejandro Amín Hernández, quien rindió informe ante esta célula legislativa como consta en la Gaceta del Congreso No. 758 de 2015.

La Mesa Directiva de la Comisión Primera Constitucional Permanente del Senado de la República creó una comisión accidental para que estudiara y consensuara este proyecto de ley, la cual estaba conformada por los senadores Viviane Aleyda Morales Hoyos, Claudia Nayibe López Hernández, Roosevelt Rodríguez Rengifo, Germán Varón Cotrino y Jaime Alejandro Amín Hernández, quienes en su informe formulan las siguientes recomendaciones que modifican el texto que se radicó en la Secretaría General del Senado de la República, y que se acoge en esta oportunidad.

TEXTO PROPUESTO POR LA COMISIÓN ACCIDENTAL

TÍTULO

PROYECTO DE LEY 06 DE 2015 SENADO.

“Por medio de la cual se modifica el artículo 116, el numeral 2 del artículo 140, se deroga el artículo 117 del Código Civil y se dictan otras disposiciones”

El título del proyecto fue modificado, toda vez que en el marco de las recomendaciones de la Comisión Accidental, se consideró que debía derogarse el artículo 117 del Código Civil y adicionarle la expresión

“y se dictan otras disposiciones”, debido a que se adiciona un artículo nuevo que pretende diseñar y ejecutar una política pública.

TEXTO PROPUESTO POR LA COMISIÓN ACCIDENTAL

Artículo 2°. Objeto.

La presente ley tiene como objeto modificar el artículo 116, el numeral 2 del artículo 140 y derogar el artículo 117 del Código Civil, que regulan la capacidad y consentimiento para el matrimonio, eliminado del Código Civil la posibilidad de contraer matrimonio con persona menor de 18 años y se crea la política pública encaminada a sensibilizar y divulgar los efectos, causas y consecuencias de contraer matrimonio o uniones maritales de hecho con menores de 18 años.

Se elimina la expresión “en” y se cambia por la expresión “con”, debido a que la primera, deja abierta la posibilidad de interpretar que la restricción es para los matrimonios contraídos entre dos menores de edad y no con menores de 18 años, es decir, donde uno de los contrayentes o los dos, sean menores de edad.

Se deroga el artículo 117, toda vez que al modificar el artículo 116 y el numeral 2 del artículo 140 del Código Civil, resulta inocuo modificar el artículo 117 del Código Civil.

Se incorpora dentro del objeto del proyecto de ley, el diseño y ejecución de una política pública como base fundamental para que exista un verdadero cambio cultural en torno a la nocividad que implica contraer matrimonio con menores de 18 años.

Artículo 3°. El artículo 116 del Código Civil quedará así:

Artículo 116. Capacidad para contraer matrimonio. Tendrán capacidad para contraer matrimonio solo las personas mayores de 18 años.

La Comisión Accidental consideró que no debía alterarse el artículo que pretende modificar el artículo 116 del Código Civil.

TEXTO PROPUESTO POR LA COMISIÓN ACCIDENTAL

Artículo 4°. Deróguese el artículo 117 del Código Civil

La Comisión Accidental consideró que debe derogarse el artículo 117 del Código Civil, debido a que al modificar el artículo 116 y el numeral 2 del artículo 140 del Código Civil, resulta inocuo modificar el artículo 117 del Código Civil.

TEXTO PROPUESTO POR LA COMISIÓN ACCIDENTAL

Artículo 5°. El numeral 2 del artículo 140 del Código Civil quedará así:

Artículo 140. Causales de nulidad. El matrimonio es nulo y sin efecto en los casos siguientes:

2. Cuando se ha contraído por persona menor de 18 años.

Se cambia de plural a singular las palabras “persona” y “menor”, debido a que dejarlo en plural da lugar a interpretar que el matrimonio es nulo y sin efecto cuando se contrae entre dos menores de edad y no con algún menor de edad.

Artículo 6°. La presente ley rige a partir de su promulgación y deroga las disposiciones que le sean contrarias.

TEXTO PROPUESTO POR LA COMISIÓN ACCIDENTAL

Artículo Nuevo°. Promoción, divulgación y sensibilización.

El Gobierno Nacional, bajo la coordinación del Ministerio de Educación, se encargará de diseñar y ejecutar una política pública con el apoyo de los entes territoriales, encaminada a sensibilizar y divulgar los efectos, causas y consecuencias de contraer matrimonio o uniones maritales de hecho con menores de 18 años.

Parágrafo.

El Ministerio de Educación elaborará un informe anual de rendición de cuentas sobre la ejecución de la política pública, el cual será remitido al Congreso de la República dentro de los primeros diez días del segundo periodo de cada legislatura.

La Comisión Accidental consideró que para lograr un mayor impacto en la sociedad, debía diseñarse una estrategia de política pública que permita dar a conocer los efectos, causas y consecuencias de contraer matrimonio o uniones maritales de hecho con menores de 18 años.

La finalidad del parágrafo es que el Congreso de la República haga seguimiento anual al estado de ejecución de la política pública, por medio del ente coordinador, que para el caso concreto será el Ministerio de Educación.”

A pesar de lo anterior, el Proyecto de Ley No. 06 de 2015 Senado no tuvo primer debate y fue archivado por tránsito de legislatura el 20 de junio de 2016.

El 26 de julio de 2017, los honorables Senadores Honorio Miguel Henríquez Pinedo, Ernesto Macías Tovar, Jaime Amín Hernández y Álvaro Uribe Vélez, radicaron en Senado el Proyecto de Ley N° 50 de 2017 Senado- 213 de 2018 Cámara, “Por medio de la cual se modifica el artículo 116, el numeral 2 del

artículo 140, se deroga el artículo 117 del Código Civil y se dictan otras disposiciones”, con el objetivo de eliminar la posibilidad de contraer matrimonio con menores de 18 años y de establecer una política pública para sensibilizar a la población sobre los efectos de este tipo de matrimonios o uniones maritales de hecho con menores de edad. Se publicó la ponencia para tercer debate en Cámara de Representantes por parte del Representante Santiago Valencia González, pero la iniciativa fue archivada por tránsito de legislatura el 13 de junio de 2019.

EL 24 de septiembre de 2019, el Senador Honorio Miguel Henríquez Pinedo radicó el Proyecto de Ley 209 de 2019 Senado *“Por medio de la cual se modifica el artículo 116, el numeral 2 del artículo 140, se deroga el artículo 117 del Código Civil y se dictan otras disposiciones”*. Se publicó ponencia para primer debate el 02 de diciembre de 2019 por el Senador Santiago Valencia. Sin embargo, esta iniciativa que fue archivada en primer debate en comisión I del Senado el día 19 de junio de 2020.

III. FUNDAMENTOS JURÍDICOS

Colombia ha ratificado numerosos instrumentos internacionales sobre los derechos de los niños, estableciendo así su compromiso de protegerlos tomando las medidas internas necesarias para su efectividad.

Entre dichos instrumentos, se encuentran los siguientes:

- ✓ La Convención sobre los Derechos de los Niños y de las Niñas, adoptada por la Asamblea General de las Naciones Unidas el 20 de noviembre de 1989 y aprobada por el Congreso de la República mediante Ley 12 de 1991. Este tratado internacional reconoce los derechos de los niños y niñas, y entiende como tales a quienes tengan menos de 18 años de edad¹. Entre los compromisos que adquieren los Estados para su protección, está la garantía del desarrollo pleno de su personalidad, acceso a la educación, a crecer en un ambiente sano, entre otros. Lo anterior, dado que son las condiciones necesarias para el desarrollo pleno, libre y autónomo de los niños.
- ✓ La Declaración Universal de los Derechos Humanos, de fecha 10 de diciembre de 1948, proclamada por la Asamblea General de las Naciones Unidas. En su artículo 25 indica que la infancia tiene derecho al cuidado y asistencia especial.
- ✓ La Declaración Americana de Derechos y Deberes del Hombre, proclamada en Bogotá en abril de 1948. En su artículo 7 también consagra que todo niño tiene derecho a la protección, cuidado y ayudas especiales.
- ✓ El Pacto de los Derechos Civiles y Políticos, contempla en su artículo 24 que todo niño tiene derecho a las medidas de protección que su condición de menor requiere, por parte de su familia, la sociedad y el Estado.

¹ Tomado de la página web

https://www.unicef.org/spanish/crc/index_30229.html#:~:text=La%20Convenci%C3%B3n%20establece%20en%20forma,atenci%C3%B3n%20de%20la%20salud%3B%20puedan

- ✓ El Pacto de los Derechos Económicos, Sociales y Culturales, en su artículo 10 establece que los Estados Parte deben adoptar las medidas especiales de protección a favor de los niños, niñas y adolescentes, y se les debe proteger de la explotación económica y social. Además, los Estados parte se comprometen de acuerdo con su artículo 12, al sano desarrollo de los niños.
- ✓ El Pacto de San José, aprobado en Colombia mediante Ley 16 de 1976, en su artículo 19 contempla los derechos del niño, señalando como tales las medidas de protección que su condición de menor requiere por parte de su familia, la sociedad y el Estado.
- ✓ La Convención para erradicar todas las formas de discriminación contra la mujer, del 18 de diciembre de 1979 por la Asamblea General de la ONU y adoptada en Colombia mediante la Ley 51 de 1981, indica en su artículo 16 que no tendrán efectos jurídicos los matrimonios contraídos con niños. Además, indica que los Estados parte se comprometen a asegurar las condiciones en las que se contraerá matrimonio, garantizando que tanto hombres como mujeres tengan la misma libertad de elegir al cónyuge, y contraer matrimonio por su libre albedrío y pleno consentimiento.
- ✓ El Convenio 182 de la OIT adoptado en Colombia mediante la Ley 704 de 2001, indica que se considera como “niño” a todo menor de 18 años, y que se considera como una de las peores formas de trabajo infantil, la venta y trata de niños.

La Constitución Política reconoce los derechos fundamentales de los niños en su artículo 44, como la vida, la integridad física, la salud, a tener una familia y no ser separados de ella, a la educación, entre otros. Adicionalmente, advierte que los niños *“Gozarán también de los demás derechos consagrados en la Constitución, en las leyes y en los tratados internacionales ratificados por Colombia”*. En su artículo 45 también señala que el adolescente tiene derecho a tener una formación integral.

El constituyente de 1991 decidió hacer expresa, para el caso de los menores, la regla general según la cual *“la enunciación de los derechos y garantías contenidos en la Constitución y en los convenios internacionales vigentes, no debe entenderse como negación de otros que, siendo inherentes a la persona humana, no figuren expresamente en ellos”*.

La Ley 1098 de 2006, el Código de la Infancia y Adolescencia, es claro en señalar que tiene como fin la protección y la garantía de derechos y libertades de los niños, niñas y adolescentes, que se encuentran consagrados en la Constitución, en los Tratados Internacionales y en las leyes, así como busca su restablecimiento. Por lo anterior, considera como titulares de los derechos que consagra dicho código, a los menores de 18 años.

La Ley 1098 de 2006 en su artículo 8°, consagra el interés superior de los niños, niñas y adolescentes como *“el imperativo que obliga a todas las personas a garantizar la satisfacción integral y simultánea de todos sus Derechos Humanos, que son universales, prevalentes e interdependientes”*.

Además, el mismo código en su artículo 10 señala la corresponsabilidad de la familia, la sociedad y el Estado para garantizar el ejercicio de los derechos de los niños, niñas y adolescentes.

En Sentencia C-507 de 2004, la Corte Constitucional manifestó que *“vistos el origen histórico de la regla, el desarrollo legislativo de las normas sobre capacidad para contraer matrimonio y consideraciones doctrinarias al respecto, concluye la Corte que el numeral 2° del artículo 140 del Código Civil consagra una norma, proveniente del derecho romano, cuyo contenido (1) es diferencial respecto de hombres y mujeres; (2) establece una menor edad para la mujer, fijada de manera general atendiendo únicamente a la pubertad; (3) la diferencia no tiene como finalidad proteger a la mujer ni promover su libertad. Además, (4) la norma establece una causal de nulidad del matrimonio para los menores de las edades señaladas, lo cual significa que los mayores de dichas edades no están amparados por esta norma sino que se rigen por el artículo 117 del Código Civil ya juzgado por la Corte y otras normas sobre quién puede solicitar la nulidad, en qué momento y en qué condiciones”*.

Del análisis hecho por la Corte sobre el artículo que regula la edad de matrimonio, esta Corporación señaló que este no es absoluto ni perpetuo y, por ende, es válido ajustarse nuevamente si se pretende ampliar la protección de los menores de edad. Sin desconocer los mínimos de protección que efectivamente deben garantizarse a los menores de 18 años o que se desconozcan libertades, so pretexto de imponer políticas “paternalistas”.

Así mismo indicó que, *“(…) estimular (...) los matrimonios de adolescentes apenas llegados a la pubertad”* (subrayado fuera del texto original) atentaría contra la institución de la familia, haciendo una manifestación expresa de la clara diferencia que existe entre las regulaciones civiles matrimoniales entre “púberes” (menor adulto) y las situaciones donde los menores de edad tienen relaciones sexuales. Así las cosas, corresponde al legislador regir (i) “las formas del matrimonio”, (ii) “la edad y capacidad para contraerlo”, (iii) “los deberes y derechos de los cónyuges”, (iv) “su separación” y (v) “la disolución del vínculo” matrimonial¹. Se trata pues, de una decisión expresa de la Asamblea Nacional Constituyente de confiar al Congreso, foro de representación democrática por excelencia, la competencia para regular la institución jurídica del matrimonio; para regular la edad mínima a partir de la cual puede ser ejercido, teniendo en cuenta (i) la *edad* y la *madurez* de la persona, y (ii) un consentimiento *libre y pleno* de ambas partes.

También se refirió a la afectación que genera un matrimonio precoz en el desarrollo libre, armónico e integral y la restricción para gozar del pleno ejercicio de sus derechos y mencionó la repercusión de los efectos negativos de esta problemática en los niños, niñas y adolescentes, dentro de los cuales se consideran, *el derecho a la educación, el derecho a la salud*.

IV. JUSTIFICACIÓN

De conformidad con nuestro ordenamiento jurídico, es capaz para obligarse la persona mayor de 18 años y son capaces relativos los mayores de 14 años. Bajo esos supuestos los menores adultos entre 14 y 18 años solo serían capaces para contraer ciertas obligaciones, y serían nulos sus demás actos.

Los menores de edad no pueden ser vinculados libremente a la vida laboral, ni son aptos para participar en las decisiones políticas (votar). Por lo anterior pierde todo fundamento que se autorice a menores de edad para contraer matrimonio, cuando no pueden vincularse a la vida laboral, ejercer sus derechos como ciudadanos ni obligarse.

De acuerdo con la Unicef, el matrimonio infantil se define como un matrimonio formal o unión informal antes de los 18 años, y es una realidad para los niños que afecta de manera desproporcionada a las niñas, porque los padres optan por casar a sus hijas a edades tempranas por varios motivos. Por ejemplo, las familias pobres consideran que las niñas son una carga económica y casarlas resulta una medida de supervivencia, otros piensan que el matrimonio a una edad temprana protege a la niña ante al peligro de sufrir agresiones sexuales, o le procura la protección de un tutor varón.

La discriminación por motivo de género puede ser también otro de los motivos subyacentes: a las mujeres se les casa siendo aún niñas con el fin de asegurar la docilidad y obediencia en el hogar del esposo y maximizar su reproducción.

El matrimonio precoz puede tener consecuencias muy perniciosas para las niñas, como, por ejemplo:

- Abandono de la educación: una vez casadas, las niñas tienden a dejar la escuela. En efecto, según el Ministerio de Educación, 181 menores entre 15 y 17 años, son desertores debido a sus obligaciones paternas.
- Problemas de salud: los embarazos prematuros aumentan la tasa de mortalidad infantil y derivada de la maternidad. Las niñas adolescentes son también más vulnerables al contagio de enfermedades de transmisión sexual, como el VIH/SIDA.
- Malos tratos: es habitual en los matrimonios precoces. Además, las jóvenes que se niegan a casarse o que eligen a un compañero para el matrimonio contra el deseo de sus progenitores, a menudo son castigadas o incluso asesinadas por sus familias. Es lo que se conoce como “asesinatos por honor”.
- Las pruebas indican que las niñas que se casan temprano abandonan a menudo la educación oficial y quedan embarazadas. Las muertes maternas relacionadas con el embarazo y el parto son un componente importante de la mortalidad de las niñas de 15 a 19 años en todo el mundo, lo que representa 70.000 muertes cada año (Unicef, Estado Mundial de la Infancia, 2009).

Si una madre tiene menos de 18 años, el riesgo de que su bebé muera en el primer año de vida es de un 60% más que el de un bebé nacido de una madre mayor de 19 años (Unicef, Estado Mundial de la Infancia, 2009). Incluso, si el niño sobrevive, tiene más probabilidades de sufrir bajo peso al nacer, padecer de desnutrición, y tener un desarrollo físico y cognitivo tardío (Unicef, Estado Mundial de la Infancia de, 2009).

Cifras de mortalidad materna

	2010		2011		2012		2013		2014		2015		2016		2017		2018		2019	
	10-14 años	15-19 años																		
Colombia	8	40	6	45	3	30	5	35	4	32	1	28	1	27	1	22	1	20	1	12
Total	48		51		33		38		36		29		28		23		21		13	

Fuente: Instituto Nacional de Salud

- Las esposas menores de edad corren el riesgo de sufrir actos de violencia, de abuso y de explotación (Unicef, Estado Mundial de la Infancia, 2009).
- Por último, el matrimonio infantil a menudo trae consigo la separación de la familia y los amigos, y la falta de libertad para participar en actividades de la comunidad, lo que podría tener consecuencias importantes sobre la salud mental de las niñas y su bienestar físico.

Cuando se produce el matrimonio infantil, funciona como una norma social. Casarse con niñas menores de 18 años de edad tiene sus raíces en la discriminación de género, y alienta el embarazo prematuro y sin espaciamiento; también fomenta la preferencia por la educación del varón.

Las cifras de matrimonio que involucren contrayente menor de edad.

	2016		2017		2018		2019	
	10 - 14 años	15- 19 años	10 - 14 años	15- 19 años	10 - 14 años	15- 19 años	10 - 14 años	15- 19 años
Colombia	448		415		389		251	

Fuente: Superintendencia de Notariado y Registro (SNR)

El derecho a elegir y aceptar libremente el matrimonio está reconocido en la Declaración Universal de Derechos Humanos de 1948, la cual admite que el consentimiento no puede ser “libre y completo” cuando una de las partes involucradas no es lo suficientemente madura como para tomar una decisión con conocimiento de causa sobre su pareja. La Convención sobre la eliminación de todas las formas de discriminación contra la mujer de 1979, estipula que el compromiso matrimonial y el casamiento de un niño o niña no tendrán efectos jurídicos y que se deben tomar todas las medidas necesarias, incluidas las legislativas, para especificar una edad mínima de matrimonio. La edad recomendada por el Comité sobre la eliminación de discriminación contra la mujer es de 18 años.

V. PANORAMA INTERNACIONAL

k.o0'øμ§l,

Según la Unicef, el matrimonio infantil es aquel que se contrae antes de los 18 años y es una violación de los derechos humanos².

En las Observaciones finales sobre los informes periódicos de Colombia, el Comité de los Derechos del niño, manifiesta su preocupación por las prácticas nocivas permitidas en Colombia refiriéndose expresamente al matrimonio infantil, autorizado en el Código Civil, en el artículo 140 en virtud del cual *los niños y niñas de 14 años pueden contraer matrimonio con el consentimiento de sus padres o tutores*¹ destacando su preocupación por ser esta práctica muy común en el Estado parte.

² Ver <https://www.unicef.org/es/historias/el-matrimonio-infantil-en-el-mundo>

El Comité de los derechos del niño y la CEDAW en su recomendación 18 y 31 conjunta señala que le matrimonio infantil y las uniones tempranas son considerados una práctica nociva, por cuanto mantienen las desigualdades sociales, que además *repercuten negativamente en su dignidad, su integridad y desarrollo a nivel físico, psicosocial y moral, su participación, su salud, su educación y su situación económica y social*. Por lo que, insta a los Estados **a prohibir de manera explícita por ley y sancionar debidamente o tipificar como delitos las prácticas nocivas¹** teniendo presente la gravedad y el daño causado, de la mano de medidas de prevención, protección, reintegración y recuperación para las víctimas de estas prácticas con una efectiva aplicación, supervisión y de carácter coercitivo.

Según la organización humanitaria Plan Internacional, cada 2 segundos una niña contrae matrimonio forzado, y el 14% de las niñas en países en vías de desarrollo, contraerá matrimonio antes de cumplir los 15 años.

De acuerdo con la UNICEF, en el mundo, el 21% de las mujeres adolescentes se han casado antes de los 18 años. Además, se encuentra que 12 millones de niñas menores de 18 años se casan cada año según la misma organización³.

En efecto, la UNICEF indica que 650 millones de niñas y mujeres vivas se casaron siendo niñas. Además, estima que de no eliminarse esta práctica que va en contra de los derechos humanos, para el año 2030 más de 150 millones de niñas se casarán antes de cumplir 18 años.

Ahora bien, a pesar de que el matrimonio infantil es un fenómeno que afecta a niños y niñas, perjudica de mayor forma a las menores. Según la alianza mundial Girls Not Brides, 12 millones de niñas y adolescentes se casan antes de los 18 cada año. La UNICEF estima que 115 millones de niños y hombres contrajeron matrimonio en la infancia⁴.

A nivel internacional, existen países en donde el matrimonio infantil es una práctica común, como son Bangladesh, Burkina Faso, Etiopía, Ghana, India, Mozambique, Nepal, Níger, Sierra Leona, Uganda, Yemen y Zambia⁵.

En América Latina y el Caribe, de las mujeres entre 20 y 24 años, el 24% de las mismas se casó antes de los 18 años (cifras de 2017). En México para el año 2017, el 10% de las mujeres adolescentes está casada o en unión libre, mientras que para el caso de los hombres, la cifra es del 6%⁶.

En El Salvador, la cifra de mujeres es del 21% del total de las adolescentes, en Cuba es del 16% y en Colombia es del 14%⁷ (Cifras del año 2017).

³ Tomado de <https://www.unicef.org/es/historias/el-matrimonio-infantil-en-el-mundo>

⁴ Tomado de https://eacnur.org/blog/matrimonio-infantil-la-realidad-de-millones-de-ninas-y-ninos-tc_alt45664n_o_pstn_o_pst/

⁵ Tomado de <https://www.unicef.org/es/protection/programa-mundial-unfpa-unicef-para-acelerar-medidas-poner-fin-al-matrimonio-infantil>

⁶ Cifras tomadas de <https://www.bbc.com/mundo/noticias-internacional-40569449>

⁷ *Ibidem*.

Para el 2017, Malawi, Guatemala, El Salvador, Honduras y Trinidad y Tobago, prohibieron definitivamente y sin excepciones los matrimonios infantiles.⁸

Según reporte del año 2019, no han mejorado las cifras de matrimonio infantil en Latinoamérica, y de hecho, los países con mayor prevalencia de mujeres entre 20 y 24 años que se casaron o estuvieron en uniones libres antes de los 18 años, son: República Dominicana y Brasil (36%), Nicaragua (35%), Honduras (34%), Guatemala (30%), El Salvador y México (26%)⁹.

En el año 2019, México decidió prohibir el matrimonio infantil y adolescente, fijando la edad mínima para contraerlo en 18 años, así como se abolió la posibilidad de que los padres dieran su consentimiento al matrimonio con menores de edad¹⁰.

En el año 2019, el Tribunal Supremo de Tanzania prohibió el matrimonio infantil, y por tanto, solo podrán contraer matrimonio desde los 18 años y no desde los 14 como se establecía anteriormente. Tanzania era el 11° país con más niñas casadas¹¹.

Cabe mencionar que, en septiembre del año 2015, la ONU adoptó la agenda 2030 para la erradicación de la pobreza por medio de “los objetivos de desarrollo sostenible”, acuerdo internacional con vigencia hasta el 2030 que tiene entre sus temáticas la disminución de las desigualdades. Entre sus objetivos de desarrollo sostenible, está el “5.3 Eliminar todas las prácticas nocivas, como el matrimonio infantil, precoz y forzado y la mutilación genital femenina”.

Sobre el particular, en informe del año 2019 sobre el cumplimiento de los objetivos propuestos para el desarrollo sostenible, indica que, en Asia Meridional, el riesgo de que una niña contraiga matrimonio infantil ha disminuido un 40% desde el 2000. Sin embargo, el 30% de las mujeres entre 20 y 24 años contrajeron matrimonio antes de los 18 años¹².

VI. IMPACTO FISCAL

Esta iniciativa no está sujeta al cumplimiento del requisito previsto en el Artículo 7° de la Ley 819 de 2003.

De los honorables Congresistas,



HONORIO MIGUEL HENRÍQUEZ PINEDO
Senador de la República - Autor principal

⁸ Tomado de reporte del diario El País, véase:

https://elpais.com/elpais/2017/10/06/planeta_futuro/1507297672_697301.html

⁹ Tomado de noticia publicada en EL Tiempo en <https://www.eltiempo.com/vida/mujeres/cifras-de-matrimonio-infantil-en-latinoamerica-386338>

¹⁰ Véase <https://www.proceso.com.mx/586973/entra-en-vigor-la-prohibicion-del-matrimonio-con-menores-de-18-anos>

¹¹ Tomado de https://cadenaser.com/programa/2019/11/01/punto_de_fuga/1572634548_901109.html

¹² Tomado de https://unstats.un.org/sdgs/report/2019/The-Sustainable-Development-Goals-Report-2019_Spanish.pdf