

**ANÁLISIS JURÍDICO Y COMPARATIVO LA FORMA COMO SE HA
LEGISLADO EN TORNO AL ALQUILER DE VIENTRE EN OTROS SISTEMAS
JURÍDICOS RESPECTO AL CASO COLOMBIANO**

Kelly Tatiana Reyes Montalvo¹ y Andrea Johana Aguilar-Barreto²

Resumen

Al observar el desarrollo de la maternidad subrogada en Colombia, se encuentra que este negocio jurídico está en auge. En internet se encuentran avisos en que mujeres ofrecen este servicio, al igual que de parejas o personas que lo solicitan. Además, los medios han hecho artículos sobre este fenómeno en país, lo que evidencia que es usual esta práctica. La anterior situación se justifica en la existencia de una demanda por parte de las personas que quieren tener un hijo y no lo puede concebir, junto con la fuerte oferta de alquiler de vientres, que ofrecen mujeres que necesitan encontrar una forma de trabajo en el contexto de pobreza y desempleo colombiano.

Sin embargo, pese a su popularidad, este contrato no se encuentra reglamentado en Colombia. Método de la presente investigación será de carácter cualitativo porque se detallará todo lo relacionado con el marco normativo frente a la realidad objeto de estudio. Entre los resultados se destaca, la falta de regulación del contrato de maternidad subrogada plantea un problema de incertidumbre sobre cómo solucionar los conflictos entre los derechos de las partes del contrato y los derechos del menor, en caso que exista un incumplimiento entre las partes del contrato.

Este problema se origina en el hecho que el régimen general de las obligaciones y las normas de filiación contenidas en el Código Civil no pueden dar solución de forma eficiente a un incumplimiento contractual, puesto que su aplicación podría lesionar otros derechos de las partes y del menor subrogado.

Palabras claves: Alquiler de vientre, derechos humanos, incumplimiento, negocio jurídico.

¹ Abogado en formación. Universidad Simón Bolívar.

² Tutora. Abogada, Universidad Libre. Administradora, ESAP. Licenciada en Lengua Castellana, Universidad de Pamplona. Doctora en Educación, UPEL. Postdoctora (c), innovación educativa y TIC. Especialista en Orientación de la conducta, Universidad Francisco de Paula Santander. Especialista en Administración Educativa, UDES. Docente Investigador Universidad Simón Bolívar. orcid.org/0000-0003-1074-1673. a.aguilar@unisimonolivar.edu.co

LEGAL AND COMPARATIVE ANALYSIS THE FORM AS IT HAS BEEN LEGISLATED REGARDING THE RENT OF BELLY IN OTHER LEGAL SYSTEMS REGARDING THE COLOMBIAN CASE

Abstract

When observing the development of surrogacy in Colombia, it is found that this legal business is booming. On the Internet there are notices in which women offer this service, as well as couples or people who request it. In addition, the media have made articles about this phenomenon in the country, which shows that this practice is usual. The previous situation is justified in the existence of a demand by people who want to have a child and cannot conceive it, together with the strong offer of hiring of bellies, offered by women who need to find a way of working in the context of poverty and Colombian unemployment.

However, despite its popularity, this contract is not regulated in Colombia. Method of the present investigation will be of qualitative character because everything related to the normative framework will be detailed in front of the reality object of study. Among the results, the lack of regulation of the surrogacy contract poses a problem of uncertainty about how to resolve conflicts between the rights of the parties to the contract and the rights of the minor, in case there is a breach between the parties to the contract.

This problem originates in the fact that the general regime of obligations and filiation rules contained in the Civil Code cannot efficiently resolve a breach of contract, since its application could harm other rights of the parties and the minor surrogate

Keywords: Belly rent, human rights, noncompliance, legal business.

Referencias bibliográficas

Aguilar-Barreto, A.J.; Torrado, A.; Villamizar, G. y González, N. (2017) Contrato de maternidad subrogada: su validez en el ordenamiento jurídico colombiano. En Graterol-Rivas, M., Mendoza- Bernal, M., Graterol-Silva, R., Contreras-Velásquez, J., y Espinosa-Castro, J. (Ed.), Derechos humanos desde una perspectiva socio-jurídica. (pp. 15-35) Publicaciones Universidad del Zulia, Maracaibo, estado Zulia, República Bolivariana de Venezuela. Recuperado en: <http://bonga.unisimon.edu.co/handle/123456789/2097>

- Aguilar-Barreto, AJ. (2015) La Patria Potestad en el Derecho Civil Colombiano. En: Aguilar-Barreto, AJ., Mazuera, R., Campana, S., García, K., Leal, Y., Mattutat, M., Uribe, P. y Vicuña, M. (2015). En: Patria Potestad: Abordaje Teórico en Colombia y Venezuela (PP, 57-63). Cúcuta: Universidad Simón Bolívar. pp. 57-63. Recuperado en: <http://bonga.unisimon.edu.co/bitstream/handle/123456789/1151/Patriapotestad..pdf?sequence=1&isAllowed=y>
- Aguilar-Barreto, AJ. (2015) El Registro Civil de Nacimiento en Colombia. En: Meneses, Y., Aguilar-Barreto, AJ., Grimaldo, N.; Leal, Y., Poles de Gracciotti, A., Vicuña, M. y Vivas, C. (2015). En: Registro Civil: Abordaje Teórico en Colombia y Venezuela. (pp 12-19) Cúcuta: Universidad Simón Bolívar. Recuperado en: <http://bonga.unisimon.edu.co/bitstream/handle/123456789/1148/Registrocivil...pdf?sequence=1&isAllowed=y>
- Aguilar-Barreto, AJ., Rodríguez, G., Aguilar-Bautista, YA., Aguilar-Barreto, CP. y Guevara, W. (2018) La Cuota Alimentaria y su funcionalidad frente al derecho de los niños. En: Aguilar-Barreto, AJ. & Hernández, Y. (Ed.) La Investigación Jurídica: Un análisis de la incidencia de los aspectos sociales para el Derecho (p. 92-104) Barranquilla, Colombia. Ediciones Simón Bolívar. Recuperado en: <http://bonga.unisimon.edu.co/bitstream/handle/123456789/2289/Lainvestijureconoccionorm.pdf?sequence=1&isAllowed=y>
- Aguilar-Barreto, AJ., Rodríguez, G., Aguilar-Bautista, YA., Aguilar-Barreto, CP. y Guevara, W. (2018) Fijación de cuotas alimentarias a niños, niñas y adolescentes en las comisarías de Familia. En Aguilar-Barreto, A.J., Hernández-Peña, Y.K. (Eds.), La Investigación Sociojurídica: Un análisis de la incidencia de los aspectos sociales para el derecho (pp. 105-132).Cúcuta, Colombia: Ediciones Universidad Simón Bolívar. Recuperado en: <http://bonga.unisimon.edu.co/bitstream/handle/123456789/2274/Investigasociojuranaliaspec.pdf?sequence=11&isAllowed=y>
- Aguilar-Barreto, AJ. (2015) Ineficacia del Registro Civil de Nacimiento en Colombia. En: Meneses, Y., Aguilar-Barreto, AJ., Grimaldo, N.; Leal, Y., Poles de Gracciotti, A., Vicuña, M. y Vivas, C. (2015). En: Registro Civil: Abordaje Teórico en Colombia y

Venezuela. (pp. 20-24)Cúcuta: Universidad Simón Bolívar. Recuperado en:
<http://bonga.unisimon.edu.co/bitstream/handle/123456789/1148/Registrocivil...pdf?sequence=1&isAllowed=y>

Amador, Mónica. Biopolíticas y biotecnologías: reflexiones sobre maternidad subrogada en India. Universidad Jawaharlal Nehru, India. CS No. 6, pp. 193-217,

Ángel D (2011). La hermenéutica y los métodos de investigación en ciencias sociales. Universidad Autónoma de Manizales, 1-29

Banda Vergara, A. (1998). DIGNIDAD DE LA PERSONA Y REPRODUCCIÓN HUMANA ASISTIDA. *Revista De Derecho*, 9(1), 7-42. Consultado de

Bernal Crespo, Julia Sandra. (2013). Reproducción asistida y filiación. Tres casos. Abogada de la Universidad de los Andes, Doctora en Derecho de la UNED (Madrid)

Blanco Morales Limones, Pilar. (2011). ¿Y tú de quién eres?, Lección inaugural de la Universidad de Extremadura, curso académico.

Cadavid, k. Barrera, A (2017). Maternidad subrogada en el sistema jurídico colombiano y principales aportes internacionales al tema, 1-28

Cardenas, Rodrigo. (2013). Debate de la maternidad Subrogada. Revista clínica del Rosario. N° 12 Volumen 5.

Cárdenas, L. (2014). Validez y eficacia del contrato de maternidad subrogada en el ordenamiento jurídico colombiano. Facultad de Derecho de la Universidad Santo Tomás de Aquino, seccional Tunja.

Carbajal, R. (2014). Análisis de la maternidad subrogada en Argentina. Una mirada extensiva a países de América Latina. Universidad de San Andrés, 1-82

Contreras, Y., Hernández, Y. (2017). , "Formación En Investigación: Una Necesidad Real Para Los Semilleros". En: Gómez Vahos, J.; Aguilar-Barreto, A.J.; Jaimes Mora, S.S.; Ramírez Martínez, C.; Hernández Albarracín, J.D., Salazar Torres, J.P., Contreras Velásquez, J. C. y Espinosa Castro, J.F. (Eds.). Prácticas pedagógicas. (pp. 1189-1218)Maracaibo, Venezuela. Ediciones Universidad del Zulia. Recuperado en:
<http://bonga.unisimon.edu.co/handle/123456789/2099>

Corte Constitucional Sentencia T-641 de 2001 M.P Jaime Córdoba Triviño

Corte Constitucional Sentencia T-968 de 2009 M.P María Victoria Calle Corre

- Cruz, J. (2012). Maternidad subrogada. Anuario de la Facultad de Derecho, ISSN 0213-988-X, vol. XXX, 641-653
- Hardee, K., K. Newman, L. Bakamjian, J. Kumar, S. Harris, M. Rodríguez, y K. Willson (traducido por Doris Sepliarsky). (2014). Programas de Planificación Familiar Voluntaria que Respetan, Protegen y Cumplen con los Derechos Humanos: Un Marco Conceptual. Washington, DC: FuturesGroup.
- Hernández Ramírez, Adriana y Santiago Figueroa, José Luis. (2011). Ley de Maternidad subrogada del Distrito Federal. En: Boletín Mexicano de Derecho Comparado, Número 132, Sección de Estudios Legislativos. P1344 Disponible en:
- León Velez, Katherine y Millán Forero, John Wilson. (2013). El futuro de la maternidad subrogada en Colombia: una perspectiva desde las experiencias de España y México. Especialización en derecho de familia. Pontificia Universidad Javeriana. Bogotá.
- López, K., Amado, C. (2014). Determinación de la filiación materna en Colombia en la práctica de la maternidad delegada. Revista de Derecho Privado, núm. 52, julio-diciembre, 2014, pp. 1-18
- Monroy, J. (2013). Técnicas de reproducción asistida y su incidencia en Colombia. Verba Iuris 30 • p. 135-150 • Julio - diciembre ISSN: 0121-3474
- Morales, Pilar (2010). ¿Y TÚ DE QUIÉN ERES?: Problemas actuales del Derecho de familia. Universidad de Extremadura, 1-32
- Moreno Castañeda, Richard. (2013). Alquiler de Vientre, una opción para dar bienestar y alegría a otros. En: Revista aló. Disponible en: <http://alo.co/belleza-y-bienestar/alquiler-de-vientres-en-colombia>
- Parra, C (2016). Implicaciones en materia penal de la maternidad subrogada en Colombia. Universidad Militar Nueva Granada, 1-40
- Rojas, P., Medina D., Torres L. (2011). Infertilidad. Hospital General Universitario "Dr. Gustavo Alder Eguía Lima", Cienfuegos, Cienfuegos, Cuba.
- Rodríguez, C., Martínez, K (2012). El contrato de la maternidad subrogada: La experiencia estadounidense. Revista de Derecho Vol. XXV - N.º 2 - Diciembre Páginas 59-81
- Ruiz, Rocío, (2013). Maternidad subrogada. Revisión bibliográfica. Universidad de Cantabria, 1-36

Turner, S., Molina., Moberg R. (2000) TECNICAS DE REPRODUCCION HUMANA ASISTIDA. Una perspectiva desde los intereses del hijo. REVISTA DE DERECHO VOLUMEN XI, 1-14