

CONSIDERACIONES JURÍDICAS ENTORN ALS MATRIMONIS FORÇATS

A)EL MATRIMONI

A.1)EL MATRIMONI A LA LEGISLACIÓ ESPAÑOLA

-El concepto de Ley personal: Article 9 Codi Civil: “La Ley personal correspondiente a las personas físicas es la determinada por su nacionalidad. Dicha Ley regirá la capacidad y el estado civil, los derechos y deberes de familia y la sucesión por causa de muerte. El cambio de Ley personal no afectará a la mayoría de edad adquirida de conformidad con la Ley personal anterior”.

-Els requisits del matrimoni:

Artículo 44 CC: El hombre y la mujer tienen derecho a contraer matrimonio conforme a las disposiciones de este Código. El matrimonio tendrá los mismos requisitos y efectos cuando ambos contrayentes sean del mismo o de diferente sexo.

Artículo 45 CC: No hay matrimonio sin consentimiento matrimonial. La condición, término o modo del consentimiento se tendrá por no puesta.

Artículo 46 CC: No pueden contraer matrimonio: 1. Los menores de edad no emancipados. 2. Los que estén ligados con vínculo matrimonial.

A.2) CONVENCIÓN SOBRE EL CONSENTIMIENTO PARA EL MATRIMONIO, LA EDAD MÍNIMA PARA CONTRAER MATRIMONIO Y EL REGISTRO DE LOS MATRIMONIOS (NACIONES UNIDAS)

“Abierta a la firma y ratificación por la Asamblea General en su resolución 1763 A (XVII), de 7 de noviembre de 1962

Entrada en vigor: 9 de diciembre de 1964, de conformidad con el artículo 6

Los Estados contratantes,

Deseando, de conformidad con la Carta de las Naciones Unidas, promover el respeto a la observancia universal de los derechos humanos y las libertades fundamentales de todos, sin distinción de raza, sexo, idioma o religión,

Recordando que el artículo 16 de la Declaración Universal de Derechos Humanos dice que:

“1) Los hombres y las mujeres, a partir de la edad núbil, tienen derecho, sin restricción alguna por motivos de raza, nacionalidad o religión, a casarse y fundar una familia; y

disfrutarán de iguales derechos en cuanto al matrimonio, durante el matrimonio y en caso de disolución del matrimonio.

2) Sólo mediante libre y pleno consentimiento de los futuros esposos podrá contraerse el matrimonio",

Recordando asimismo que la Asamblea General de las Naciones Unidas, en su resolución 843 (IX), de 17 de diciembre de 1954, declaró que ciertas costumbres, antiguas leyes y prácticas referentes al matrimonio y a la familia son incompatibles con los principios enunciados en la Carta de las Naciones Unidas y en la Declaración Universal de Derechos Humanos,

Reafirmando que todos los Estados, incluso los que hubieren contraído o pudieren contraer la obligación de administrar territorios no autónomos o en fideicomiso hasta el momento en que éstos alcancen la independencia, deben adoptar todas las disposiciones adecuadas con objeto de abolir dichas costumbres, antiguas leyes y prácticas, entre otras cosas, asegurando la libertad completa en la elección del cónyuge, aboliendo totalmente el matrimonio de los niños y la práctica de los esponsales de las jóvenes antes de la edad núbil, estableciendo con tal fin las penas que fueren del caso y creando un registro civil o de otra clase para la inscripción de todos los matrimonios,

Conviene por la presente en las disposiciones siguientes:

Artículo 1

1. No podrá contraerse legalmente matrimonio sin el pleno y libre consentimiento de ambos contrayentes, expresado por éstos en persona, después de la debida publicidad, ante la autoridad competente para formalizar el matrimonio y testigos, de acuerdo con la ley.

2. Sin perjuicio de lo dispuesto en el párrafo 1 supra, no será necesario que una de las partes esté presente cuando la autoridad competente esté convencida de que las circunstancias son excepcionales y de que tal parte, ante una autoridad competente y del modo prescrito por la ley, ha expresado su consentimiento, sin haberlo retirado posteriormente.

Artículo 2

Los Estados partes en la presente Convención adoptarán las medidas legislativas necesarias para determinar la edad mínima para contraer matrimonio. No podrán contraer legalmente matrimonio las personas que no hayan cumplido esa edad, salvo que la autoridad competente por causas justificadas y en interés de los contrayentes, dispense el requisito de la edad".

A.3)EL MATRIMONI EN ALTRES LEGISLACIONS

-Pel que fa el consentiment:

"...Códigos instituyen la necesidad de contar con el consentimiento de ambos cónyuges para la validez del matrimonio. Esta obligatoriedad finaliza con la

práctica legal de casar tanto a los hijos como a las hijas sin contar con ellos, por la facultad que tiene en el derecho islámico el padre o tutor de decidir por ellos/as.

Sin embargo esta unanimidad de que exista el consentimiento de los cónyuges no se mantiene cuando los códigos definen cómo se expresa dicho consentimiento, puesto que mientras todos ellos ofrecen al novio la posibilidad de concluir su matrimonio por sí mismos o a través de su tutor matrimonial, en cambio, en cuanto a la novia, unos códigos le brindan a ella las mismas posibilidades que al novio, sin embargo los otros le prohíben concluir el matrimonio por sí misma y lo tiene que hacer a través de su tutor matrimonial.

Esta imposibilidad de la mujer a expresar por sí misma el consentimiento es el reconocimiento legal del concepto tradicional de que la mujer es una menor durante toda su vida.

En Marruecos ha desaparecido esta discriminación femenina, pero su eliminación ha sido de forma progresiva, así en la primera redacción del código se mantenía la prohibición de que las mujeres concluyeran el matrimonio por sí mismas, en su reforma de 1993 se permitió casarse por sí mismas, únicamente, a las mujeres mayores de edad y huérfanas de padre y, finalmente, ahora se ha eliminado totalmente...” (La legislación de la familia en los países árabes. Caridad Ruiz-Almodóvar. Universidad de Granada. Ayer 65/2007 (1): 269-291. ISSN:1134-2277).

-Pel que fa la majoria d'edat:

“...edad mínima...en la mayoría de los casos, no coincide con la mayoría de edad con lo que existe una dualidad en la capacitación legal de las personas y además introduce una desigualdad de género ya que no es la misma para ambos sexos, si no que es menor la requerida a las mujeres y varía de unos códigos a otros, oscilando para las mujeres de 15 a 18 años y para los hombres de 16 a 21 años, así en Egipto es 16 para la mujer y 18 años para el hombre; en Jordania (art. 5) 15 y 16 años; en Kuwait (art. 26), 15 y 17 años; en Líbano (art. 4) y Siria (art. 16), 17 y 18 años, y en Túnez (art. 5) 17 y 20 años. Por el contrario el código yemení (art. 15), en este punto, ofrece uno de los pocos ejemplos en que la reforma ha sido regresiva puesto que ha sustituido mejoras ya introducidas en la ley por conceptos ambiguos, así en su primera redacción de 1992 requería contar con 15 años para ambos sexos con lo que no sólo establecía una edad mínima, sino que también igualaba a mujeres y hombres, sin embargo en la reforma de 1999 se elimina la obligatoriedad de haber alcanzado una edad mínima y se cambia por conceptos mucho más vagos y genéricos, en el caso de la menor, el requisito determinante es “que ella sea apta para las relaciones sexuales” y, en el caso del menor, es simplemente el “interés” prescindiendo de cualquier referencia a una edad explícitamente.

Actualmente en seis países no sólo se ha suprimido la diferencia existente entre los sexos al establecer la misma edad para mujeres y hombres: iraquí (art. 7/1), marroquí (art. 19), mauritano (art. 6) y omaní (art. 7) en 18 años; argelino (art. 7) en

19 años y libio (art. 6/b) en 20 años, sino que también se ha eliminado la dualidad en la capacitación legal de las personas al determinar que dicha edad coincida con la mayoría de edad, con lo que desaparecen los matrimonios de menores de edad. Además hay tres códigos que han introducido otra novedad para acabar con otra práctica muy común: las grandes diferencias de edad entre los cónyuges, así el código jordano (art. 7) instituye un límite máximo de veinte años entre ambos si la novia aún no ha cumplido 18 años; el kuwaití (art. 36) determina que la proporción en la edad entre los cónyuges es un derecho de la esposa, y el sirio (art. 19) establece que la edad de los cónyuges debe ser análoga". **(La legislación de la familia en los países árabes. Caridad Ruiz-Almodóvar. Universidad de Granada. Ayer 65/2007 (1): 269-291. ISSN:1134-2277).**

B)EL MATRIMONI FORÇAT

Un matrimoni forçat és aquell que es produeix sense el consentiment vàlid de com a mínim un dels contraents per la intervenció de terceres persones de l'entorn familiar (sovint els progenitors) que s'atorguen la facultat de decisió i pressionen perquè aquesta pràctica es produeixi.

És una pràctica que segueix vigent en els països i comunitats d'origen d'algunes persones immigrades que estan desenvolupant el seu projecte de vida a Catalunya i suposa una greu vulneració de drets fonamentals de la persona.

C)EL MATRIMONI FORÇAT A ESPANYA FRONT EL TRACTAMENT JURÍDIC REBUT A D'ALTRES PAÏSOS

El matrimoni forçat no està tipificat com a delictes a casa nostra, de manera que els atestats policials o expedients judicials instruïts per aquest supòsits recullen altres fets sí recollits pel Codi Penal.

Alguns delictes que poden anar vinculats a un cas de matrimoni forçat poden ser molt greus i diversos:

-delictes contra la llibertat:

detencions il·legals (art. 163 CP)

tancar o detenir a algú, fora dels casos previstos legalment, privant-lo de llibertat.

segrestos (art 164 i seqüents del CP)

tancar a algú, fora dels casos previstos legalment, privant-lo de llibertat, exigint alguna condició per posar-lo en llibertat.

amenaces (art. 169 i següents del CP)

anunciar un mal futur amb la finalitat de causar inquietut o por en l'amenaçat

coaccions (art. 172 CP).

Utilitzar la violència per impedir a la persona realitzar un acte que la llei no prohibeix. En el sentit contrari, també es produeix coacció quan s'obliga a la persona mitjançant violència il·legítima a adoptar un determinat comportament en contra de la seva voluntat.

-Tortures i altres delictes contra la integritat moral (art. 173 CP).

-Delictes contra la llibertat i la indemnitat sexuals: agressions sexuals (art. 178 i següents del CP); abusos sexuals (art. 181 i següents).

-Delicte de lesions (art 147 i 148 CP).

-En situacions molt greus, poden donar-se els **delictes d'homicidi (art 138 CP) i d'assassinat (art 139 CP)** per part d'una figura masculina propera a la víctima que pertany al seu entorn familiar o comunitari. És el que s'anomena "crim d'honor".

VEURE DOCUMENT 1 DELS ADJUNTATS

En canvi, d'altres països sí que tenen o estant preparant previsions específiques penals al respecte.

Ex.:

-Regne Unit, tenen llei contra els matrimonis forzosos (que va entrar en vigor el novembre del 2008, que pot implicar una pena de dos anys de presó per als que obliguin una persona a casar-se amb algú que no vol. Basant-se en aquesta llei, el Tribunal Suprem va ordenar el retorn a Londres d'una metgessa de 33 anys que va ser forçada per la seva família a casar-se al seu país d'origen, Bangla Desh. En aquest cas, fins i tot un tribunal d'aquest país asiàtic va condemnar l'acció.

-El Govern Alemany també va decidir, aquest passat octubre, prohibir els matrimonis forzosos, en el marc del debat obert al país sobre la immigració. Concretament, un projecte de llei adoptat en Consell de Ministres preveu inscriure el matrimoni forçós en el Codi Penal, i castigar-lo amb una condemna que pot arribar fins als cinc anys de presó. Fins que aquesta modificació sigui aprovada (cal encara que sigui aprovat pels diputats del Bundestag), aquest tipus de

pràctiques es tipificaven com a coaccions greus, i poden arribar a tenir la mateixa pena.

D)PER QUÈ TIPIFICAR EL MATRIMONI FORÇAT?

-El Ministre del Interior Alemany (Thomas de Maiziere) va mantenir recentment la necessitat de tipificar el matrimoni forçat perquè: "**se va a convertir en una infracció en sí con el fin de mostrar aún más claramente hasta qué punto es punible**".

-En similiar sintonia Alba Garcia, directora del Programa de Seguretat contra la Violència Masclista de la Conselleria d'Interior, deia fa poc que: "**S'hauria de tipificar per visualitzar**".

En general, i malgrat crec que la tipificació de conductes no és sempre el millor sistema per a lluitar contra determinades pràctiques, en el cas dels matrimonis forzosos sí que pot esdevenir una eina eficaç per a vèncer la falsa creença que es tracta d'una tradició si més no tolerable d'èpoques antigues o altres cultures.

També pot facilitar **l'evitació de les dites conductes** (facilitant els processos penals i l'adopció de mesures cautelars en aquests), i fins i tot aportar **vies de solució a situacions ja consumades** (per exemple la proposta alemanya preveu mesures per agilitzar que joves casades a la força a l'estranger puguin tornar més fàcilment a Alemanya).

E)QUÈ FER I QUÈ ES FA DAVANT UN SUPÒSIT DE MATRIMONI FORÇAT?

E.1)QUÈ FER PER ACONSEGUIR UNA REACCIÓ JURÍDICA A LA SITUACIÓ, ABANS QUE AQUESTA ES PRODUEIXI

Els Mossos d'Esquadra han previngut en el que va d'any una dotzena de matrimonis forçats, sis dels quals de noies menors d'edat.

La policia autonòmica ha aturat des de principis del 2010 fins ara 12 matrimonis forçats: tres a la província de Lleida; tres més a Tarragona; dos a Girona, i quatre a Barcelona. La majoria d'aquests casaments que s'han pogut evitar havien estat pactats per les famílies dels nuvis. En tots els casos, els implicats provenen de països on encara es pacten els matrimonis.

Ens podem trobar amb variades circumstàncies que dificulten encara més la situació (les més habituals que la contraient forçada sigui menor, i que el casament

estigui previst es celebri en país d'origen per tal d'evitar requisits i procés previst per la nostra legislació).

Cal denunciar la situació davant la Policia o les autoritats judicials. En el cas dels MMEE compta, des de juny del 2009, amb un **Procediment de prevenció i atenció policial dels matrimonis forçats**, molt innovador.

La policia pot elevar un atestat al Jutjat de Guàrdia per tal que s'incoï un procediment judicial, així com advertir a les institucions i administracions competents en cas que es tracti d'un menor (Fiscalia, Direcció General d'Atenció a la Infancia) per tal que s'impliquin.

En cas de menors d'edat, són múltiples les solucions que es poden intentar, tant a nivell administratiu (declaració del seu desamparament i assumpció de la tutela per part de la Generalitat), com judicial, en l'àmbit penal i civil (que inclou mesures cautelars com la prohibició de sortida del país –emprada també per evitar ablació-), a part de depurar responsabilitats de les persones que pretenen forçar el matrimoni (**VEURE DOCUMENTS 2 I 3 DELS ADJUNTATS**).

ARTICLE 158 CODI CIVIL

“El Juez, de oficio o a instancia del propio hijo, de cualquier pariente o del Ministerio Fiscal, dictará:

1. Las medidas convenientes para asegurar la prestación de alimentos y proveer a las futuras necesidades del hijo, en caso de incumplimiento de este deber, por sus padres.
2. Las disposiciones apropiadas a fin de evitar a los hijos perturbaciones dañosas en los casos de cambio de titular de la potestad de guarda.
3. Las medidas necesarias para evitar la sustracción de los hijos menores por alguno de los progenitores o por terceras personas y, en particular, las siguientes:
 - a. Prohibición de salida del territorio nacional, salvo autorización judicial previa.
 - b. Prohibición de expedición del pasaporte al menor o retirada del mismo si ya se hubiere expedido.
 - c. Sometimiento a autorización judicial previa de cualquier cambio de domicilio del menor.
4. En general, las demás disposiciones que considere oportunas, a fin de apartar al menor de un peligro o de evitarle perjuicios.

Todas estas medidas podrán adoptarse dentro de cualquier proceso civil o penal o bien en un procedimiento de jurisdicción voluntaria”.

En casos de majors d'edat, també hi ha recursos a nivell administratiu per les víctimes de violència de gènere o per raó de sexe, i a nivell judicial hi ha mesures cautelars que intenten garantir la seguretat de la víctima (prohibicions d'acostament, comunicació...etc).

Cal sempre tenir present, per part dels diferents operadors jurídics, les conseqüències personals, socials i familiars que la denúncia pot comportar en la víctima que es pretén protegir, així com també les mesures cautelars.

E.2)QUÈ FER PER ACONSEGUIR UNA REACCIÓ JURÍDICA A LA SITUACIÓ, UN COP AQUESTA CONSUMADA.

Cal tenir en compte que, si com és habitual, la situació s'ha consumat en un altre país, els nostres Tribunals no són competents per conèixer del matrimoni forçat en sí mateix, però sí de les conseqüències amb rellevància jurídica que aquest pugui comportar en la persona obligada (maltractaments, abusos...etc) un en el nostre territori.

En primer lloc, cal valorar la possibilitat d'acudir a la jurisdicció civil per a posar fi al matrimoni (a més els tribunals espanyols poden aplicar la llei espanyola si la personal és contrària al nostre ordre públic).

En cas que la persona forçada visqui situacions amb rellevància penal, pot acudir a la jurisdicció penal (via denúncia) per denunciar aquestes (existint mesures cautelars que intentaran garantir la seva seguretat: prohibicions d'acostament, comunicació...etc), i que es poden sumar als recursos administratius per les víctimes de violència de gènere o per raó de sexe.

Si la persona obligada és menor d'edat, hauran també d'intervenir les institucions i administracions competents (Fiscalia, Direcció General d'Atenció a la Infància) per tal que s'impliquin.

En aquest supòsit, encara més cal tenir present, per part dels diferents operadors jurídics, les conseqüències personals, socials i familiars que una denúncia pot comportar en la víctima que es pretén protegir, així com també les mesures cautelars.

F)SITUACIÓ JA CONSUMADA QUE COMPORTA FUGIDA D'UN PAÍS D'UNA PERSONA QUE ARRIBA AL NOSTRE. LLEI D'ASIL I MATRIMONIS FORÇATS.

Fins ara hem parlat de situacions de matrimoni forçat de persones residents a casa nostra, o que hi passen a residir per raó del matrimoni. Però també es pot donar el supòsit de persona que arribi aquí precisament fugint d'un matrimoni o diversos forçats. Aquesta persona té la possibilitat de sol·licitar asil (**VEURE DOCUMENT 4 DELS ADJUNTATS**).

Mònica Tarradellas Martínez
Advocada

