

UNIVERSIDAD CATÓLICA DE TRUJILLO

BENEDICTO XVI

FACULTAD DE DERECHO

CARRERA PROFESIONAL DE DERECHO



TESIS:

**“EL MATRIMONIO DE PERSONAS DEL MISMO SEXO Y
EL ORDENAMIENTO JURÍDICO NACIONAL”**

PARA OBTENER EL TÍTULO PROFESIONAL DE ABOGADO

AUTORAS

Bach. Anhuamán Polo July Steffi

Bach. Jara Rivera, Karen Lorena Estefany

TRUJILLO - PERÚ

2018

AUTORIDADES UNIVERSITARIAS

Excmo. Mons. Héctor Miguel Cabrejos Vidarte, O.F.M.
Arzobispo Metropolitano de Trujillo
Fundador y Gran Canciller de la
Universidad Católica de Trujillo Benedicto XVI

R.P. Dr. Juan José Lydon Mc Hugh. O.S. A.
Rector de la Universidad Católica de Trujillo Benedicto XVI

Dra. Sandra Mónica Olano Bracamonte
Vicerrectora académica

R. P. Dr. Alejandro Preciado Muñoz
Vicerrectora académico adjunto

Dr. Carlos Eduardo Ventura Pinedo
Director de la Facultad de Derecho Ciencias Políticas

Dr. Reemberto Cruz Aguilar
Decano de la Facultad de Humanidades

Mg. Andrés Cruzado Albarrán
Secretario General

DECLARATORIA DE AUTORÍA

Nosotras, July Steffi Anhuamán Polo con DNI 70235054 y Karen Lorena Estefany Jara Rivera con DNI 70015178, egresados de la Facultad de Derecho y Ciencias Políticas de la Universidad Católica de Trujillo Benedicto XVI, damos fe que hemos seguido rigurosamente los procedimientos académicos y administrativos emanados por la Universidad, para la elaboración y sustentación de la tesis: “EL MATRIMONIO DE PERSONAS DEL MISMO SEXO Y EL ORDENAMIENTO JURÍDICO NACIONAL” , la que consta de un total de 94 páginas, más un total de 4 páginas en apéndices.

Dejamos constancia de la originalidad y autenticidad de la mencionada investigación y declaramos bajo juramento en razón a los requerimientos éticos, que el contenido de dicho documento, corresponde a nuestra autoría respecto a redacción, organización, metodología y diagramación. Asimismo, garantizamos que los fundamentos teóricos están respaldados por el referencial bibliográfico, asumiendo los errores que pudieran reflejar como omisión involuntaria respecto al tratamiento de cita de autores, redacción u otros. Lo cual es de nuestra entera responsabilidad.

Declaramos también que el porcentaje de similitud o coincidencias respecto a otros trabajos académicos es de 14%. Dicho porcentaje, son los permitidos por la Universidad Católica de Trujillo

Las autoras

July Steffi Anhuamán Polo

DNI 70235054

Karen Lorena Estefany Jara Rivera

DNI 70015178

JURADO DICTAMINADOR

Mg. Pamela Grande Yovera
Presidenta

Mg. Mario Francisco Fernández Vertiz
Secretario

Mg. Carlos Eduardo Ventura Pinedo
Vocal

AGRADECIMIENTO

A Dios, por ser el inspirador y darnos fuerza para continuar en este proceso de obtener uno de los anhelos más deseados.

A nuestros padres, por el apoyo incondicional en nuestras vidas, por su amor, trabajo y sacrificio en todos estos años, por ayudarnos a forjarnos como profesionales y estar presentes en cada momento de nuestras vidas, gracias a ustedes hemos logrado llegar hasta aquí y convertirnos en lo que somos.

Al Dr. Carlos Eduardo Ventura Pinedo quien como nuestro asesor guio este trabajo de investigación, y como amigo nos guía por el sendero correcto de nuestro desarrollo profesional.

DEDICATORIA

A nuestros padres, quienes han sido sustento para lograr este trabajo de investigación, por ser los principales promotores de nuestros sueños, por confiar y creer en nuestras expectativas, por los consejos, valores y principios que nos han inculcado.

Al Dr. Eliseo Soto Palacios en el cielo, quien desde nuestra etapa universitaria nos brindó el apoyo y la guía para el desarrollo de este trabajo de investigación.

TABLA DE CONTENIDOS

AGRADECIMIENTO	v
DEDICATORIA.....	vi
TABLA DE CONTENIDOS	vii
RESUMEN	xiii
ABSTRACT	xiv
INTRODUCCIÓN.....	xv
Capítulo I	xiii
PROBLEMA DE INVESTIGACIÓN	16
1.1. Realidad Problemática.....	16
1.2. Formulación del problema	18
1.2.1. Problema general	18
1.3. Formulación de objetivos	18
1.3.1. Objetivo general.....	18
1.3.2. Objetivos específicos	18
1.4. Justificación del estudio	18
Capitulo II.....	20
MARCO TEORICO	20
2.1. Antecedentes de la investigación	20
2.2. Bases teóricas	21
2.2.1. El Matrimonio.....	21
2.2.1.1. Introducción	21
2.2.1.2. Etimología.....	21
2.2.1.3. Antecedentes del matrimonio.....	22
2.2.1.3.1. Matrimonio en Grecia y Roma	22
a) En Grecia:.....	22
b) En roma:	23

- Elementos	23
- Prohibiciones	23
- Impedimentos matrimoniales	24
2.2.1.3.2. Matrimonio en la edad media	24
2.2.1.3.3. Matrimonio en la cultura inca.....	25
2.2.1.3.4. Matrimonio desde el punto de vista de la iglesia católica	26
2.2.1.4. Diferencias entre el matrimonio y unión de hecho	30
2.2.1.4.1. El matrimonio en el Perú	30
2.2.1.4.2. El Concubinato en el Perú	30
2.2.2. La familia	31
2.2.2.1. Etimología.....	31
2.2.2.2. Historia.....	31
2.2.2.3. Definición.....	33
2.2.2.4. Tipos de familias	34
2.2.2.4.1. Familia nuclear, padres e hijos (si los hay); también se conoce como «círculo familiar»;	34
2.2.2.4.2. Familia extensa, además de la familia nuclear, incluye a los abuelos, tíos, primos y otros parientes, sean consanguíneos o afines;	34
2.2.2.4.3. Familia monoparental, en la que el hijo o hijos vive(n) sólo con uno de los padres;	34
2.2.2.4.4. Otros tipos de familias, aquellas conformadas únicamente por hermanos, por amigos (donde el sentido de la palabra "familia" no tiene que ver con un parentesco de consanguinidad, sino sobre todo con sentimientos como la convivencia, la solidaridad y otros), etcétera, quienes viven juntos en la mismo espacio por un tiempo considerable.....	34
2.2.2.5. El modelo de familia garantizado en la Constitución de 1993.....	37
2.2.2.6. El modelo constitucional de familia y las distintas formas de convivencia de pareja.....	50
2.2.3. El matrimonio en el ordenamiento jurídico nacional.....	53

2.2.3.1. El matrimonio	53
2.2.3.1.1. Concepto.....	53
2.2.3.1.2. Definición	54
a) En la legislación	54
b) En la doctrina	54
c) A nivel local	55
2.2.3.1.3. Naturaleza jurídica.....	56
a) Teoría contractualista	56
b) Teoría Institucionalista.....	58
c) Teoría Ecléctica.....	59
d) Posición Conciliadora	59
2.2.3.1.4. Caracteres	60
a) Acto Jurídico	60
b) Institución Jurídica	60
c) Genera el estado de familia conyugal	60
d) Unión heterosexual.....	60
e) Perdurable.....	61
f) Legalidad y forma	61
g) Publicidad o notoriedad.....	61
h) Comunidad de vida.....	61
i) Monogamia.....	62
2.2.3.1.5. Fines.....	62
a) Comunidad de vida plena personal y patrimonial.....	62
b) Procreación y asistencia de los hijos	62
2.2.3.1.6. Debilitamiento y extinción	63
2.2.3.1.7. Regulación jurídica.....	64
a) Acto jurídico matrimonial	64

b) Relación jurídica matrimonial.....	64
2.2.3.1.8. Efectos personales	65
a) Surge el parentesco por afinidad entre un cónyuge y los parientes consanguíneos de otro.	66
2.2.3.1.9. Efectos patrimoniales	66
2.2.3.1.10. Celebración del matrimonio	67
a) Celebración ordinaria del matrimonio.....	67
- Documentos generales	68
- Documentos especiales	69
- Dispensa de la presentación de algunos documentos.....	71
- Testigos	72
- La pubertad del proyecto matrimonial (arts. 250°-257° del Código Civil)	72
2.2.3.1.11. Procedimiento y contenido	73
- Prueba de domicilio.....	74
- Dispensa de la publicación.....	74
- Oposición por impedimento matrimonial	75
2.2.4. Matrimonio de personas del mismo sexo en el Perú	76
2.2.4.1. La homosexualidad jurídicamente considerada en el ordenamiento jurídico peruano	77
2.2.4.2. Inexistencia de matrimonio.....	78
2.2.4.3. Nulabilidad de matrimonio	79
2.2.4.4. Separación de cuerpos y divorcio	79
2.2.4.5. Concepción doctrinaria de la homosexualidad como causal de separación de cuerpos y divorcio.....	79
2.2.4.5.1. Como supuesto que lo podemos comprender dentro de la causal de adulterio.....	79

2.2.4.5.2. Como supuesto que lo podemos comprender dentro de la causal injuria grave.....	80
2.2.4.5.3. Como supuesto que lo podemos comprender dentro de la causal de conducta deshonrosa.....	81
2.2.4.5.4. Como supuesto que lo podemos comprender dentro de la causal de imposibilidad de hacer vida en común	82
2.2.4.5.5. Como supuesto que configura una causal independiente	82
2.2.4.6. Tratamiento de la homosexualidad sobreviniente al matrimonio como causal de separación de cuerpos y divorcio en el ordenamiento jurídico peruano	83
2.2.4.6.1. Inclusión	83
2.2.4.6.2. Concepto	84
2.2.4.6.3. Definición	84
2.2.4.6.4. Elementos	84
a) Homosexualidad.....	84
b) Supuesto sobreviniente al matrimonio	84
2.2.4.6.5. Clasificación	85
2.2.4.6.6. Supuestos	86
2.2.4.6.7. Caducidad de la acción	87
2.2.4.6.8. Prueba	87
Capitulo III.....	88
MATERIAL Y METODOS.....	88
3.1. Tipo de Investigación	88
3.2. Método de Investigación	88
3.3. Diseño de la investigación	88
3.4. Técnicas e instrumentos de recojo de datos	88
3.5. Técnicas de procesamiento y análisis de datos	88
Las técnicas y análisis de datos se harán mediante el análisis descriptivo	88

Capítulo V	89
Discusión	89
Capítulo VI	91
Conclusiones	91

RESUMEN

La presente investigación busca establecer la procedencia de la incorporación del matrimonio entre dos personas del mismo sexo en el ordenamiento jurídico nacional.

Con la finalidad de clarificar algunos aspectos del tema desarrollamos el instituto jurídico de la familia, el instituto jurídico del matrimonio, explicando así, como están establecidas estas instituciones y sus alcances en el Perú.

La tesis está enmarcada en el tipo de investigación descriptiva y un método inductivo; se emplearon el análisis documental tanto como la observación de sentencias y jurisprudencias, se procesó la información mediante el análisis descriptivo de todo lo recopilado.

Nuestro trabajo concluye que no existe posibilidad alguna que el matrimonio entre personas del mismo sexo sea incorporado teniendo en cuenta las normas de nuestro ordenamiento jurídico nacional.

ABSTRACT

The present investigation seeks to establish the origin of the incorporation of marriage between two people of the same sex in the national legal order.

In order to clarify some aspects of the topic, we developed the legal institute of the family, the legal institute of marriage, explaining how these institutions are established and their scope in Peru.

The thesis is framed in the type of descriptive research and an inductive method; the documentary analysis was used as well as the observation of judgments and jurisprudence, the information was processed through the descriptive analysis of everything collected.

Our work concludes that there is no possibility that marriage between persons of the same sex is incorporated taking into account the norms of our national legal system