La posesión notoria del estado civil de hijo en el derecho indígena chileno como manifestación del derecho a la identidad

Constanza Astudillo Meza¹

RESUMEN

Introducción: La institución de la posesión notoria es un medio supletorio para acreditar en general el estado civil (hijo, hija, marido). En este sentido en el Código Civil chileno en su art. 200, regula esta institución, indicándose que los elementos para acreditarla son: nombre, trato y fama, y se materializa en probar que por cinco años continuos se le trató como hijo o hija mediante un conjunto de testimonios y antecedentes o circunstancias fidedignas que la establezcan en forma irrefragable. Sin embargo, en el art. 4 de Ley N°19.253, que establece “normas de protección, fomento y desarrollo indígena” encontramos una norma que viene a disciplinar la posesión notoria respecto de los indígenas indicándose que “basta para acreditar la posesión notoria del estado civil cualquier testimonio que se dé en una gestión judicial o ante la autoridad de la Corporación Nacional Indígena” como se puede observar nada se dice acerca de los tres elementos mencionados. Siguiendo el razonamiento anterior debemos concluir que si estamos ante niños, niñas y adolescentes (NNA) indígenas deberá prevalecer la norma especial regulada en la ley de la materia en específico, por sobre lo dispuesto en el Código Civil. El argumento para sostener lo anterior no es solo el criterio de especialidad de la norma, sino el derecho a la identidad de los NNA indígenas previsto en los art. 7 y 8 de la Convención Internacional sobre los derechos de los niños (en adelante CIDN), hacemos presente que estas normas no definen el derecho a la identidad por lo que la doctrina ha indicado que mediante éste se distingue a un individuo de otro, y se le da una fisonomía propia. Nos parece adecuado agregar que el artículo 8 de la CIDN, consagra el deber de los Estados a preservar la identidad de los NNA y sus relaciones familiares, lo que está en armonía con lo dispuesto en la normativa indígena, resultando ésta una manifestación del derecho a la identidad, pues se busca preservar los orígenes y cultura por sobre la imposición de la reglamentación civil en materia de filiación, reconociéndose

1. Universidad Santo Tomás, Facultad de Derecho, Chile.

E-mail: castudillom@santotomas.cl

DOI: 10.26885/rcei.foro.2020.113

de esta manera la historia de vida de cada NNA.

Objetivo: Exponer que la regulación especial de posesión notoria de NNA es una manifestación del principio de identidad previsto en la CIDN

Metodología: Analítico.

Resultados: De la revisión de la norma específica de la N° Ley N°19253 pudimos observar que está se aplicará con prioridad en materia de posesión notoria cuando se trata de NNA indígenas, desplazando en este supuesto a la normativa prevista en el Código Civil

Conclusiones: Podemos concluir que la norma en materia indígena respecto a la posesión notoria está en armonía con el derecho a la identidad, resultando una manifestación de éste, pues se da prioridad en el caso del NNA indígena a su cultura y raíces priorizándose estas consideraciones por sobre las formas que determina el derecho común, concretamente las normas del Código Civil respecto de la filiación.

Palabras clave: posesión notoria, derecho a la identidad, filiación, Chile.

REFERENCIAS

- Comité de los Derechos del Niño. (2013). *Observación General N° 14 sobre el derecho del niño a que su interés superior sea una consideración primordial (artículo 3, párrafo 1)*. CRC/C/GC/14. <https://undocs.org/es/CRC/C/GC/14>
- Gauché Marchetti, X., & Lovera Parmo, D. (2019). Identidad de género de niños, niñas y adolescentes: Una cuestión de derechos. *Revista Ius et Praxis*, 25(2), 359-402. <https://dx.doi.org/10.4067/S0718-00122019000200359>
- Gómez de la Torre, M. (2016). *Sistema Filiativo. Filiación Biológica*. Editorial Tirant lo Blanch.
- González Contró, M. (2011). Reflexiones sobre el derecho a la identidad de niñas, niños y adolescentes en México. *Boletín mexicano de derecho comparado*, 44(130), 107-133.
- Ibáñez Meza, N. (2020). El respeto a los derechos de la identidad familiar de los menores chilenos hijos de migrantes. En C. Domínguez Hidalgo (Ed.), *Convención Internacional de los Derechos del Niño. Estudios y experiencias en Chile y Latinoamérica a 30 años de su vigencia* (pp. 143-161). Editorial Thomson Reuters.