L E E - A S S E T

Fighting Labour Exploitation through Education - Agricultural Sector Specialist Training

Granting authority: European Education and Culture Executive

Call: ERASMUS-EDU-2023-CBHEAgency

Work Package 2: Information gathering and identification and monitorization of training needs

Deliverable D2.1: Desk-Research Database – REPORT

UNIVERSITAT DE BARCELONA

UNIVERSITÀ DEGLI STUDI FIRENZE | DSG DIPARTIMENTO DI SCIENZE GIURIDICHE

UNISINOS | Mackenzie | fdv

Universidade do Minho
Escola de Direito

UNRN
Universidad Nacional de Río Negro

UNIBE

FACULTAD DE DERECHO | UNIVERSIDAD DE LA REPÚBLICA URUGUAY

PROJECT SUMMARY:

FLEE-ASSET aims at strengthening the capacity of Higher Education Institutions (HEIs) in several countries of the European Union (EU) and Latin American (LA) regions, to develop different educative tools and training programs to ensure solid standards of decent work in EU-LA agricultural and trade relations and the fight against labour exploitation. The agrifood business often lacks mechanisms to ensure an appropriate level of protection for workers and their rights. And agricultural workers and, in particular migrant workers in this field, are an easy prey to abuse, easily shifting into victims of labour exploitation or even forced labour. The project is aligned with a top European Commission's priority at the crossroads of fair trade, human rights and labour standards international cooperation. FLEE-ASSET identifies the educative and training dimension of such EU objectives and fits them within the Erasmus+ program priorities positioning an EU-LA transregional consortium composed of 11 HEIs in 7 countries, in a leading position to expand the number and qualifications of professionals involved in promoting decent work and fight labour exploitation in the agricultural sector (and as a result human trafficking for such purpose). In doing so, HEIs will have to adapt to a new collaborative environment where flexibility, transnational, interinstitutional and market-oriented design of teaching and training is strongly required, but not matched by other public or private educative/training providers. In this sense, the training devised will innovatively blend theoretical and practical training, be based on case-studies and problem-solving learning schemes, built around different professional profiles and strongly learner-oriented, and more relevantly it will be co-designed and co-created between HEIs and key stakeholders on the field (business organizations but also public institutions and civic sector).

Work Package 2: Information gathering and identification and monitorization of training needs

DELIVERABLE D2.1: Desk-Research Database – REPORT

Desk-research aimed at putting together the accumulated knowledge in the legislation, case-law, academic literature and previous projects, including the conceptualization of Human trafficking and Labour exploitation and its regulation (national and international).

PARTICIPANTS and METHODOLOGY:

The Desk-Research Database Report has been prepared based on the initial content proposal of the project, reviewed and discussed during the March 2024 Kick-off Meeting, and subsequently debated in different working groups. The project coordination team (University of Barcelona) and the WP coordination team (University of Florence) have reviewed the final proposal.

This document represents a comprehensive source of data on the normative framework concerning the broad concept of “labour exploitation” as provided at the international, regional, and national levels. The higher education institutions (HEIs) of the seven countries involved gathered information on the

relevant international conventions, regulations, legislation, and soft law instruments related to various provisions on “human trafficking for the purpose of labour exploitation, slavery, servitude, forced labour, labour exploitation, and other similar practices”. Furthermore, different sections of the report examine the application and use of these instruments, analyzing relevant case law within regional and national jurisdictions. The report also discusses the actors involved in combating practices of “labour exploitation”, previous institutional intervention plans, and relevant projects aimed at addressing this phenomenon, as well as the provisions for the effective protection of victims.

All the information has been collected in a participatory manner with the valuable collaboration of all project partners. During several online meetings, the theoretical and practical implications of this research were openly discussed. As a result, the report represents an important milestone for the project and potential connected research activities. The primary goal was to obtain an initial overview not only of international, supranational, and national regulations related to the topic but also of the practical implementation of rules and procedures for recognizing and activating effective protection pathways for victims of trafficking and labour exploitation.

To facilitate the subsequent definition of training needs in the Latin American partner countries, the information was collected in **Spanish** and **Portuguese**.

All project partners and their research groups contributed to the drafting process:

- UNIVERSITAT DE BARCELONA (UB) – project coordinator (Spain)
- UNIVERSITA DEGLI STUDI DI FIRENZE (UNIFI) – WP coordinator (Italy)
- UNIVERSIDADE DO MINHO (UMINHO) (Portugal)
- UNIVERSIDAD DE LA REPUBLICA (UDELAR) (Uruguay)
- UNIVERSIDAD IBEROAMERICANA (UNIBE) (Paraguay)
- UNIVERSIDAD NACIONAL DE ITAPUA (UNI) (Paraguay)
- SOCIEDADE DE ENSINO SUPERIOR DE VITORIA (FDV) (Brazil)
- ASSOCIACAO ANTONIO VIEIRA (UNISINOS) (Brazil)
- INSTITUTO PRESBITERIANO MACKENZIE (MACKENZIE) (Brazil)
- UNIVERSIDAD NACIONAL DE RIO NEGRO (UNRN) (Argentina)
- UNIVERSIDAD NACIONAL DEL SUR (UNS) (Argentina)

July 2024

REPORT Summary

ITALY *6*
NIVEL INTERNACIONAL 6
NIVEL REGIONAL 14
NIVEL NACIONAL 24
Casos prácticos de jurisprudencia de las cortes nacionales en el sector agrícola o en otros sectores 30
ACTORES 32
PROTECCIÓN VÍCTIMAS 38
SPAIN *53*
NIVEL INTERNACIONAL 53
NIVEL REGIONAL 57
NIVEL NACIONAL 59
Casos prácticos de jurisprudencia de las cortes nacionales en el sector agrícola o en otros sectores 64
ACTORES 67
PROTECCIÓN VÍCTIMAS 69
PORTUGAL *73*
NIVEL INTERNACIONAL 73
NIVEL REGIONAL 74
NIVEL NACIONAL 76
Casos prácticos de jurisprudencia de las cortes nacionales en el sector agrícola o en otros sectores 88
ACTORES 90
PROTECCIÓN VÍCTIMAS 92
ARGENTINA *95*
NIVEL INTERNACIONAL 95
NIVEL REGIONAL 98
NIVEL NACIONAL 100
Casos prácticos de jurisprudencia de las cortes nacionales en el sector agrícola o en otros sectores 111
ACTORES 123
PROTECCIÓN VÍCTIMAS: 135
BRAZIL *154*
NÍVEL INTERNACIONAL 154
NIVEL REGIONAL 162
NIVEL NACIONAL 168

Casos prácticos de jurisprudencia de las cortes nacionales en el sector agrícola o en otros sectores 172
ACTORES 181
PROTECCIÓN VÍCTIMAS 184
PARAGUAY 187
NIVEL INTERNACIONAL 187
NIVEL REGIONAL 190
NIVEL NACIONAL 193
Casos prácticos de jurisprudencia de las cortes nacionales en el sector agrícola o en otros sectores 202
ACTORES 203
PROTECCIÓN VÍCTIMAS. 205
URUGUAY 213
NIVEL INTERNACIONAL 213
NIVEL REGIONAL 218
NIVEL NACIONAL 225
Casos prácticos de jurisprudencia de las cortes nacionales en el sector agrícola o en otros sectores 228
ACTORES 230
PROTECCIÓN VÍCTIMAS: 240

ITALY

Salomè Archain
Elisa Gonnelli
Emilio Santoro
(Università degli Studi di Firenze - UNIFI)

NIVEL INTERNACIONAL

Tratados internacionales realmente utilizados en cada jurisdicción nacional

Con atenciòn a los tratados y convenciones internacionales sobre la Esclavitud y practicas similares, la Trata y el Trabajo forzoso, ordenados cronológicamente y que tienen relevancia a nivel de discurso teorico nacional italiano y por parte de sujetos expertos, se mencionan los siguientes[1]:

- "**Convención sobre la Abolición de la Esclavitud**", tratado internacional propuesto por la Sociedad de Naciones y firmado el 25 de septiembre de **1926** en Ginebra (Suiza) (en vigor desde el 9 de marzo de 1927) que declara ilegal la esclavitud y crea un mecanismo internacional para perseguir a quienes la practican. El 7 de diciembre de **1953** se firmó en Nueva York un *Protocolo para modificar la Convención sobre la Esclavitud firmada en Ginebra el 25 de septiembre de 1926*, por el cual se transferían a la Organización de las Naciones Unidas las funciones asignadas en la Convención a varios organismos de la Sociedad. El 7 de septiembre de **1956** se firmó en Ginebra la *Convención suplementaria sobre la abolición de la esclavitud, la trata de esclavos y las instituciones y prácticas análogas a la esclavitud* para extender la prohibición y persecución acordadas en 1926 a determinadas conductas que se consideraban análogas o asimilables a la esclavitud (se vea màs adelante). Definiciòn de la Convenciòn de 1926: art. 1, párr. 1, «La esclavitud es el estado o condición de un individuo sobre el cual se ejercen los atributos del derecho de propiedad o algunos de ellos»;
- **"Convenio núm. 29 de 1930"** de la OIT, que proporciona la primera definición de "trabajo forzoso" en el panorama legislativo internacional. El art. 2, párr. 1 del Convenio 29 , definió el trabajo forzoso u obligatorio como "todo trabajo o servicio exigido a un individuo bajo la amenaza de una pena cualquiera y para el cual dicho individuo no se ofrece voluntariamente". Esta definición tiene su núcleo constitutivo en la coacción para realizar el servicio, basada en los elementos de amenaza de castigo y no aceptación voluntaria del servicio, explicativos de los adjetivos "forzado" y "obligatorio" colocados junto al término "trabajo". La OIT ha adoptado dos convenios sobre el trabajo forzoso, los cuales son

[1] **ATENCIÓN:** estos documentos internacionales NO TIENEN una relevancia directamente aplicable en el ordenamiento jurídico interno pero son relevantes en cuanto utilizados por la construcción del discurso teórico a los temas de referencia.

instrumentos jurídicamente vinculantes que quedan abiertos a la ratificación por los Estados Miembros de la OIT (todos ratificados por ITALIA: https://www.ilo.org/it/ufficio-oil-litalia-e-san-marino/italia/convenzioni-ratificate-dallitalia). El primero es el Convenio núm. 29 de 1930 y el segundo es el **Convenio núm. 105 de 1957**, que no revisa el Convenio núm. 29, pero que tiene por objeto complementarlo centrándose en cinco prácticas que habían surgido tras la Segunda Guerra Mundial, incluido el trabajo forzoso como castigo por la expresión de opiniones políticas, con fines de fomento económico, por la participación en huelgas, y como medida de discriminación racial o de otro tipo o como disciplina laboral. El Convenio núm. 105 hace referencia principalmente al trabajo forzoso impuesto por las autoridades estatales.

- En 2014, la OIT adoptó dos nuevos instrumentos sobre el trabajo forzoso: 1) el Protocolo de 2014 relativo al Convenio sobre el trabajo forzoso, 1930 es un instrumento jurídicamente vinculante que exige a los Estados adoptar medidas de prevención y protección, y emprender acciones jurídicas y de reparación para dar cumplimiento a la obligación del Convenio de poner fin al trabajo forzoso. Complementa el Convenio núm. 29, por lo que sólo los Estados Miembros de la OIT que han ratificado el Convenio pueden ratificar el Protocolo. El Convenio propiamente dicho se mantiene abierto a la ratificación; 2) la Recomendación sobre el trabajo forzoso (medidas complementarias), 2014 (núm. 203) que complementa tanto el Protocolo como el Convenio núm. 29, prevé orientaciones prácticas no vinculantes relativas a medidas encaminadas a fortalecer la legislación y la política nacionales sobre el trabajo forzoso en los ámbitos de la prevención, la protección de las víctimas y la facilit ki ación de su acceso a la justicia y a acciones jurídicas y de reparación, el control del cumplimiento y la cooperación internacional. Se basa en las disposiciones del Protocolo y debería leerse conjuntamente con el mismo.
- **"Convención suplementaria sobre la abolición de la esclavitud, la trata de esclavos y las instituciones y prácticas análogas a la esclavitud"** de **1956**, para extender la prohibición y persecución acordadas en 1926 a determinadas conductas que se consideraban análogas o asimilables a la esclavitud. Art. 1: «Cada uno de los Estados Partes en la Convención adoptará todas aquellas medidas legislativas o de cualquier otra índole que sean factibles y necesarias para lograr progresivamente y a la mayor brevedad posible la completa abolición o el abandono de las instituciones y prácticas que se indican a continuación, dondequiera que subsistan, les sea o no aplicable la definición de esclavitud que figura en el artículo 1 del Convenio sobre la Esclavitud, firmado en Ginebra en 25 de septiembre de 1926: a) La servidumbre por deudas, o sea, el estado o la condición que resulta del hecho de que un deudor se haya comprometido a prestar sus servicios personales, o los de alguien sobre quien ejerce autoridad, como garantía de una deuda, si los servicios prestados, equitativamente valorados, no se aplican al pago de la deuda, o si no se limita su duración ni se define la naturaleza de dichos servicios; b) La servidumbre de la gleba, o sea, la condición de la persona que está obligada por la ley, por la costumbre o por un acuerdo a vivir y a trabajar sobre una tierra que pertenece a otra persona y a prestar a ésta, mediante remuneración o gratuitamente, determinados servicios, sin libertad para cambiar su condición; c) Toda institución o práctica en virtud de la cual: i) Una mujer, sin que la asista el derecho a oponerse, es prometida o dada en matrimonio a cambio de una contrapartida en dinero o en especie entregada a sus padres, a su tutor, a su familia o a cualquier otra persona

o grupo de personas; ii) El marido de una mujer, la familia o el clan del marido tienen el derecho de cederla a un tercero a título oneroso o de otra manera; iii) La mujer, a la muerte de su marido, puede ser transmitida por herencia a otra persona; d) Toda institución o práctica en virtud de la cual un niño o un joven menor de dieciocho años es entregado por sus padres, o uno de ellos, o por su tutor, a otra persona, mediante remuneración o sin ella, con el propósito de que se explote la persona o el trabajo del niño o del joven.».

- "**Convención contra la Delincuencia Organizada Transnacional**" más conocida como la **Convención de Palermo**, es un tratado multilateral patrocinado por Naciones Unidas en contra del crimen organizado transnacional, fue adoptado en **2000**. Sus tres Protocolos (los **Protocolos de Palermo**) son:

- Protocolo de las Naciones Unidas para Prevenir, Reprimir y Sancionar la Trata de Personas, Especialmente Mujeres y Niños;
- Protocolo de las Naciones Unidas contra el Contrabando de Migrantes por Tierra, Mar y Aire;
- Protocolo de las Naciones Unidas contra la fabricación y el tráfico ilícito de armas de fuego.

Todos estos tres instrumentos contienen elementos de las actuales leyes internacionales sobre trata de personas y el tráfico ilegal de armas. La convención y el protocolo están bajo la jurisdicción de la Oficina de Naciones Unidas contra la Droga y el Delito (ONUDD, o UNODC, por las siglas en inglés de *United Nations Office on Drugs and Crime*). La convención entró en vigor el 29 de septiembre de 2003. Miembros (todos los del partenariado FLEE-ASSET): https://treaties.un.org/pages/ViewDetails.aspx?src=TREATY&mtdsg_no=XVIII-12&chapter=18&clang=_en).

- El **Protocolo de las Naciones Unidas para Prevenir, Reprimir y Sancionar la Trata de Personas, Especialmente Mujeres y Niños** (también conocido como el **Protocolo contra la trata de personas** y que complementa la Convención de las Naciones Unidas contra la Delincuencia Organizada Transnacional) proporciona la primera definición oficial de trata de personas, así como de explotación, en la legislación supranacional y ha liberado definitivamente la trata de personas de la esclavitud y la explotación sexual, definiendo un caso capaz de abordar todas las formas posibles de mercantilización del individuo, incluso gratuitos, perpetrados mediante la explotación de sus servicios. El art. 3, letra a) dell Protocolo Adicional de Palermo, titulado "Terminología", establece que "trata de personas" significa: "*la captación, el transporte, el traslado, la acogida o la recepción de personas, recurriendo a la amenaza o al uso de la fuerza u otras formas de coacción, al rapto, al fraude, al engaño, al abuso de poder o de una situación de vulnerabilidad o a la concesión o recepción de pagos o beneficios para obtener el consentimiento de una persona que tenga autoridad sobre otra, con fines de explotación. Esa explotación incluirá, como mínimo, la explotación de la prostitución ajena u otras formas de explotación sexual, los trabajos o servicios forzados, la esclavitud o las prácticas análogas a la esclavitud, la servidumbre o la extracción de órganos*". La definición de trata se basa en tres elementos principales: i) los actos realizados por el responsable (*la captación, el transporte, el traslado, la acogida o la recepción de personas*); ii) los medios para realizar la conducta (*violencia, amenazas, fraude, engaño, abuso de poder o situación de vulnerabilidad, concesión o recepción de pagos o beneficios*); iii) la finalidad de la explotación. Es importante señalar cómo la referencia genérica al "fin de explotación" (en el texto original "con fines de explotación") abre el caso

de trata a la inclusión de conductas cuyo valor negativo se basa más en la explotación de la persona que del tipo de servicio explotado, lo que supone un efectivo cambio en la legislación internacional sobre la materia y un mayor alcance expansivo. Mientras que la referencia a "abuso de poder o situación de vulnerabilidad" amplía el ámbito de aplicación de la ley a todas las conductas de trata que se expresan hacia personas libres, que se someten a explotación debido a su vulnerabilidad. Una de las principales limitaciones del Protocolo contra la trata es su estrecha correlación con la Convención de Palermo, que delimita el ámbito de aplicación de las disposiciones del Protocolo a la delincuencia organizada transnacional (art. 4 del Protocolo, Ámbito de aplicación y art. 37 Conv.), que, en el contexto europeo, se superará definitivamente con la **Convención de Varsovia del Consejo de Europa de 2005** (Art. 2– Campo de aplicación "El presente Convenio se aplicará a todas las formas de trata de seres humanos, nacionales o transnacionales, relacionadas o no con la delincuencia organizada". *Sigue en los instrumentos regionales más adelante*) y el soft law de las Naciones Unidas (ONUDD, sigue).

- **Protocolo contra el tráfico ilícito de migrantes por tierra, mar y aire,** que complementa la Convención de las Naciones Unidas contra la Delincuencia Organizada Transnacional, dicta las coordenadas para distinguir la trata del tráfico de personas. El art. 3, letra a) del Protocolo define como tráfico ilícito la conducta de «la facilitación de la entrada ilegal de una persona en un Estado Parte del cual dicha persona no sea nacional o residente permanente con el fin de obtener, directa o indirectamente, un beneficio financiero u otro beneficio de orden material". Una primera diferencia entre trata y tráfico reside en el bien jurídico protegido por las dos normas: en la primera, el valor negativo de la conducta se centra en la explotación y mercantilización de los seres humanos; en el segundo, el valor negativo se basa en la violación de las normas de inmigración y no implica, por definición, la explotación del migrante. Otro elemento discreto entre la conducta de trata y el tráfico de migrantes está representado por el consentimiento: en el Protocolo contra la trata se establece expresamente que "El consentimiento dado por la víctima de la trata de personas a toda forma de explotación intencional descrita en el apartado a) del presente artículo no se tendrá en cuenta cuando se haya recurrido a cualquiera de los medios enunciados en dicho apartado" (art. 3, letra b, Protocolo contra la trata); por lo demás, en el Protocolo sobre tráfico ilícito no se tiene en consideración la cuestión del consentimiento, ya que se supone que el migrante recurre voluntariamente al traficante para su expatriación y, por tanto, se considera un consentimiento no afectado por vicio de voluntad, ni la norma mira a la vulnerabilidad del migrante. En esencia, en el tráfico ilícito se supone que el traficante transporta a la persona con su consentimiento, sin utilizar medios de coerción para convencerla u obligarla a desplazarse, como ocurre en cambio dentro de la dinámica de la trata. Este enfoque refleja la lógica de seguridad que inspiró el Protocolo, que fue adoptado principalmente para responder a la necesidad de regular la gran cantidad de entradas no autorizadas de inmigrantes que Europa enfrentó a finales del siglo XX, con una inevitable mortificación de la perspectiva de protección de los derechos humanos de los migrantes traficados.

➔ **Status of Ratification Interactive Dashboard, UN HUMAN RIGHTS office of the High Commissioner:** https://indicators.ohchr.org/

NIVEL INTERNACIONAL:

Soft Law (documentos internacionales) utilizados

1. en relación con la conceptualizaciòn y aplicaciòn de la normativa sobre la explotación laboral y de la trata de personas (ejemplo ILO y UNODC)
2. en relación con la definiciòn de una situación de vulnerabilidad, necesidad y de condiciones/indicadores de trabajo forzoso/indigno

1. "en relación con la conceptualizaciòn y aplicaciòn de la normativa sobre la explotación laboral y de la trata de personas", se mencionan los siguientes:

- **UNODC, *Legislative guides for the implementation of the United Nations convention against Transnational organized crime and the protocol thereto***, New York, 2004 (http://www.unodc.org/pdf/crime/legislative_guides/03%20Legislative%20guide_Trafficking%20in%20Persons%20Protocol.pdf);

-**UNODC, *Model Law against Trafficking***, Vienna, 2009 (https://www.unodc.org/documents/human-trafficking/UNODC_Model_Law_on_Trafficking_in_Persons.pdf): documento elaborado para ayudar a los Estados a transponer las obligaciones derivadas del Protocolo contra la trata a las disposiciones legislativas nacionales y verificar el grado de implementación del mismo en los sistemas individuales;

- **UNODC, *The Role of 'Consent' in the Trafficking in Persons Protocol, Issue Paper***, Vienna, 2014. (https://www.unodc.org/documents/human-trafficking/2014/UNODC_2014_Issue_Paper_Consent.pdf);

- **UNODC, *The Concept of 'Exploitation' in the Trafficking in Persons Protocol***, Issue Paper, Vienna, 2015 (https://www.unodc.org/documents/human-trafficking/2015/UNODC_IP_Exploitation_2015.pdf);

- **UNODC, *The Role of Recruitment Fees and Abusive and Fraudulent Recruitment Practices of Recruitment Agencies in Trafficking in Persons***, Vienna, 2015, (https://www.unodc.org/documents/human-trafficking/2015/Recruitment_Fees_Report-Final-22_June_2015_AG_Final.pdf);

- **UNODC, *The International Legal Definition of Trafficking in Persons: Consolidation of research findings and reflection on issues raised, Issue Paper***, Vienna, 2018 (https://www.unodc.org/documents/human-trafficking/2018/Issue_Paper_International_Definition_TIP.pdf);

- ***Global report on trafficking in person*** **de UNODC, 2022: https://www.unodc.org/documents/data-and-analysis/glotip/2022/GLOTiP_2022_web.pdf.**

Elementos de enfoque importantes por las jurisdicciònes nacionales del Global report on trafficking in person de UNODC, 2022:

- Las formas mixtas de explotación parecen involucrar víctimas femeninas, mujeres o niñas nacidas en el extranjero, que son explotadas en trabajos forzados y, al mismo tiempo, abusadas o explotadas sexualmente por sus traficantes (pag. 159, ref. a *L Palumbo and A Sciurba, "Vulnerability to Forced Labour and Trafficking: The case of Romanian women in the agricultural sector in Sicily", Anti-Trafficking, Review, issue 5, 2015, pp. 89–108*);
- Grupo de mujeres en situaciones de explotación mixta en trabajos forzados, a menudo en la agricultura, y en ser forzadas a tener relaciones sexuales con sus empleadores o terceros después de las horas laborales (pag. 37, ref. a *UNODC, GLOTIP Court Case Summaries, and case 262. Se vea también Giammarinaro M.G., Palumbo, 2022, Le condizioni di lavoro e di vita delle lavoratrici agricole, VI Rapporto Agromafie e Caporalato, Ediesse, Futura*);
- (pag. 42 y ss.) **flujos de tráfico - nivel doméstico muy relevante**: "About a quarter of victims detected in Western and Southern Europe are citizens of countries in Central and South-Eastern Europe or Eastern Europe and 35 per cent are victims of domestic trafficking. About 15 per cent of victims detected in South America are trafficked across borders within South America and 75 per cent are victims of domestic trafficking. Analysis of the narrative of the trafficking cases collected by UNODC suggests that exploitation patterns of victims of domestic trafficking may overlap with internal migration. This applies to all forms of trafficking flows considered. Victims can also be recruited and exploited within the same geographical areas, within the same city or community. In these cases, no significant geographical movement happens but the crime of trafficking still takes place" (pag. 46).
- **trafico asociado a movimientos migratorios y cuestiones ambientales** (profundizar por países de LA, ejemplo por Ghana y Bangladesh indicado en el Global Report, pag. 63 - *Ritu Bharadwaj et al. "Climate-induced migration and modern slavery. A toolkit for policy-makers", Anti-Slavery International, September 2021, p. 25, https://www.antislavery.org/wp-content/uploads/2021/09/ClimateMigrationReportSep2021_low_res.pdf*).

- ILO, *Human trafficking and forced labour exploitation. Guidelines for legislation and law enforcement*, Special Action Programme to combat forced labour, 2005 (http://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---ed_norm/---declaration/documents/publication/wcms_081999.pdf);

- **ILO, *Forced labour and human trafficking. A handbook for Labour Inspectors***, 2008, (https://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---ed_norm/---declaration/documents/publication/wcms_097835.pdf;

- **ILO, *Operational indicators of trafficking in human beings***, 2009 (https://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/@ed_norm/@declaration/documents/publication/wcms_105023.pdf);

- **ILO, *The cost of coercion*, 2009** (https://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---ed_norm/---declaration/documents/publication/wcms_106268.pdf);

- **ILO, *Hard to see, harder to count. Survey Guidelines to estimate forced labour of adults and children***, 2012 (https://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---ed_norm/---declaration/documents/publication/wcms_182096.pdf);

- **ILO, Walk free, OIM, *Global estimates of modern slavery: forced labour and forced marriage***, Geneva, 2017 (https://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---ed_norm/---ipec/documents/publication/wcms_854733.pdf);

- **ILO, Walk free, OIM, *Global estimates of modern slavery: forced labour and forced marriage***, Geneva, 2022 (https://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---ed_norm/---ipec/documents/publication/wcms_854733.pdf);

- **ILO, *Politiche per prevenire e contrastare lo sfruttamento lavorativo e il lavoro forzato in Europa,*** 2021 (https://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---europe/---ro-geneva/---ilo-rome/documents/publication/wcms_852770.pdf):

- **FACTORES DE RIESGO (pag. 15 y ss. Del report de la OIT, 2021)**: "Los factores de riesgo que pueden propiciar la aparición de la explotación laboral y el trabajo forzoso están relacionados tanto con el uso de la mano de obra (**demanda**) como con quienes realizan el servicio trabajando (**oferta**). **Por el lado de la demanda**, el funcionamiento de la cadena de suministro y la organización del trabajo, incluida la subcontratación, puede aumentar el riesgo de explotación. Además, las brechas regulatorias y de gobernanza (por ejemplo, con respecto al monitoreo y aplicación de la legislación laboral, la falta de normas sobre la obligación de informar y sobre transparencia) pueden aumentar el riesgo de explotación laboral. En la agricultura, la globalización ha dado lugar a nuevas formas de comercializar productos a través de cadenas de suministro nacionales e internacionales operadas por grandes empresas comerciales que compran productos del mercado nacional y local. La desproporción entre el poder de negociación del productor y del vendedor genera a menudo una fuerte competencia que erosiona el margen de beneficio de los pequeños productores. Otro elemento de flexibilidad en la negociación es el carácter perecedero del producto. La organización del trabajo en el sector de la construcción se caracteriza cada vez más por el recurso a formas de contratación que involucran a grandes, pequeñas y microempresas en la implementación del mismo proyecto y/o producto. El desequilibrio en el poder de negociación del contratista principal (normalmente una gran empresa) y subcontratistas (a menudo pequeñas empresas y, en algunos casos, trabajadores autónomos), pueden garantizar mejores condiciones contractuales para los primeros que para los segundos y/o entre diferentes subcontratistas. Ambas situaciones pueden provocar una caída de los costes laborales y un mayor riesgo de explotación laboral. **Por el lado de la oferta**, los factores que definen la situación de vulnerabilidad de las personas ante la explotación laboral incluye pobreza, discriminación y falta de protección del trabajo y regímenes migratorios restrictivos. La evidencia estadística muestra que aquellos que se encuentran en las personas de bajos ingresos tienen más probabilidades de estar expuestas a múltiples riesgos, relacionados, por ejemplo, con la salud, la seguridad alimentaria y la educación y formación. Sucesivamente, estos riesgos aumentan la vulnerabilidad a la explotación laboral. Las personas que viven en la pobreza tienen más probabilidades de pedir dinero prestado para mantener a sus familias y esta dependencia puede dar lugar a manipulación, coerción, explotación y engaño, especialmente cuando el acreedor es un reclutador o un traficante. Investigación de la OIT sobre los trabajadores migrantes mostró una relación inequívoca entre prestar dinero para pago de los costos de contratación y el riesgo de quedar atrapado en trabajo forzoso".

- **IOM,** ***Mixed Migration Flows in the Mediterranean and Beyond, About the Human Trafficking and other exploitative practices Prevalence Indication Survey***, 2016 (https://reliefweb.int/report/world/mixed-migration-flows-mediterranean-and-beyond-findings-counter-trafficking-survey-17);

- **IOM,** ***Migrants and their vulnerability to human trafficking, modern slavery and forced labour***, Geneva, 2019 (https://publications.iom.int/system/files/pdf/migrants_and_their_vulnerability.pdf);

- **IOM,** ***Indicators of trafficking in persons*** **(**https://www.iom.int/sites/g/files/tmzbdl486/files/documents/atip_levant/ph2-indicators-of-trafficking-in-persons.pdf);

2. En relación con la definiciòn de una situación de vulnerabilidad, necesidad y de condiciones/indicadores de trabajo forzoso/indigno, se mencionan los siguientes:

- **UNODC,** ***Legislative guides for the implementation of the United Nations convention against Transnational organized crime and the protocol thereto*** ***(https://www.unodc.org/pdf/crime/legislative_guides/Legislative%20guides_Full%20version.pdf)***: «*The reference to the words "abuse of a position of vulnerability" is understood to refer to any situation in which the person involved has no real and acceptable alternative but to submit to the abuse involved*» → *"La referencia a las palabras "abuso de una posición de vulnerabilidad" es entendido como cualquier situación en la que la persona involucrada no tiene alternativa real y aceptable sino someterse al abuso mismo"* (nota 13, p. 268 e para. 34, p. 269);
- **UNODC,** ***Abuse of a position of vulnerability and other "means" within the definition of trafficking in persons*****, Issue Paper**, Vienna, 2013, (https://www.unodc.org/documents/human-trafficking/2012/UNODC_2012_Issue_Paper_-_Abuse_of_a_Position_of_Vulnerability.pdf): subraya la distinción entre la mera existencia de la condición de vulnerabilidad que hace a la persona susceptible a la trata de personas (vulnerabilidad como forma de susceptibilidad a la trata) y el abuso de la posición de vulnerabilidad (abuso de la vulnerabilidad como medio de trata) y precisa que sólo el segundo es relevante para los fines de la trata de personas, ya que indica una conducta maliciosamente abusiva que aprovecha la vulnerabilidad a favor propio. El abuso de vulnerabilidad -entendido como una condición en la que la víctima no tiene una alternativa real y efectiva a ceder al abuso del que es víctima- invalida cualquier consentimiento prestado por la víctima, ya que la vulnerabilidad de la persona contribuye a crear un estado de privación (económica y social) que incide directamente en la limitación de la libertad de elección del individuo, de la que un tercero abusa;

- **Nivel Regional (se vea también más adelante):**

- CONSIGLIO D'EUROPA, *Explanatory Report to the Council of Europe Convention on Action against Trafficking in Human Beings*, (**Relazione esplicativa alla Convenzione di Varsavia)**:

para. 83, define los medios de "abuso de la condición de vulnerabilidad", noción que no aparece en el texto de la Convención. Se lee: «*By abuse of a position of vulnerability is meant abuse of any situation in which the person involved has no real and acceptable alternative to submitting to the abuse. The vulnerability may be of any kind, whether physical, psychological, emotional, family-related, social or economic. The situation might, for example, involve insecurity or illegality of the victim's administrative status, economic dependence or fragile health. In short, the situation can be any state of hardship in which a human being is impelled to accept being exploited. Persons abusing such a situation flagrantly infringe human rights and violate human dignity and integrity, which no one can validly renounce*». La definición retoma parcialmente la noción contenida en las notas interpretativas del Protocolo - que a su vez retoma la propuesta presentada por Bélgica y luego rechazada durante los trabajos preparatorios del Protocolo contra la trata - y la amplía. Aprovecharse de la condición de vulnerabilidad se define como «el abuso de cualquier situación en la que la persona involucrada no tiene otra opción real y aceptable que sucumbir al abuso» y la condición de vulnerabilidad a la que se hace referencia se identifica en términos muy amplios, en casos tanto de natura objetiva (social, económica, física) como subjetiva (psíquica, familiar e incluso emocional), que crean un "estado de dificultad" que empuja a la víctima a una incapacidad sustancial para escapar de la explotación. A modo de ejemplo, está señalada como condición de vulnerabilidad la inseguridad jurídica del migrante irregular en el territorio y el abuso de la «inseguridad económica o pobreza de un adulto que espera mejorar su situación y la suerte de su familia» que se incluye expresamente en el medio de abuso de vulnerabilidad.

ATENCIÓN: la soft law internacional, NO TIENE una relevancia directamente aplicable en el ordenamiento jurídico interno es relevante en cuanto utilizada por la construcción del discurso teórico y especializado.

NIVEL REGIONAL

Normativa efectivamente utilizada (LAW IN ACTION) por los estados a nivèl regional (ejemplo: IDH (con decisiones), CEDU (con decisiones), Convenzione di Varsavia, Carta di Nizza, Direttiva 2011/36/UE (y enmiendas recientes) también incluye organismos que producen normas, en Europa: Consejo de Europa, Unión Europea

- **"Convenio Europeo de Derechos Humanos" (CEDH)**, adoptado en 1950 por el Consejo de Europa: en el art. 3 ("Prohibición de la tortura") prohíbe la tortura o la aplicación de penas o tratos inhumanos y degradantes y el art. 4 ("Prohibición de la esclavitud y el trabajo forzoso") prohíbe la esclavitud, la servidumbre y el trabajo forzoso.

La jurisprudencia del TEDH:

- Guía del artículo 4 del Convenio Europeo de Derechos Humanos - Prohibición de la esclavitud y el trabajo forzoso (https://www.giustizia.it/cmsresources/cms/documents/guida_cedu_articolo4.pdf)

- Causa *Van der Mussele c. Belgio*[2]: el Tribunal tuvo que decidir si imponer asistencia jurídica gratuita al abogado demandante, bajo amenaza del Colegio de Abogados de eliminar su nombre del registro de profesionales o rechazar su solicitud de inscripción en el registro de abogados, entraba dentro de la prohibición del art. 4, párr. 2 CEDH. El Tribunal dictaminó que el trabajo forzoso es un trabajo "exigido [...] bajo amenaza de cualquier pena" y realizado incluso contra la voluntad del interesado, es decir, un trabajo para el cual éste "no se ofreció voluntariamente". En aquella ocasión, el TEDH subrayó que si bien se había integrado el primer requisito del trabajo forzoso (la "amenaza de cualquier castigo"), no existía coacción para realizar el trabajo, ya que la asistencia jurídica, aunque gratuita, forma parte de la actividad formativa bien conocida por todo profesional que pretende iniciar una carrera y que había aceptado inicialmente. Por lo tanto, según el Tribunal, el adjetivo "obligatorio" no puede referirse "simplemente a cualquier forma de coerción u obligación jurídica". Por ejemplo, no se puede considerar que un trabajo que deba realizarse en cumplimiento de un contrato negociado libremente entre en el ámbito de aplicación del artículo 4», pero es necesario que el trabajo sea «extorsionado (...) bajo amenaza de castigo» y que se realiza contra la voluntad del interesado, o que se trata de un trabajo para el cual "no se ofreció voluntariamente", de conformidad con lo dispuesto en el Convenio 29 de la OIT (§34). Además, en el presente caso, el Tribunal consideró el elemento adicional de la carga desproporcionada del servicio "impuesto" (la llamada prueba de la carga desproporcionada) para resaltar que el trabajo gratuito que el abogado en prácticas recurrente tenía que realizar tomaba la forma de una actividad limitada tanto en tiempo como en cantidad y que los costes que tuvo que soportar, netos de la ausencia de reembolso y compensación, fueron "reembolsados" por la experiencia adquirida en el Tribunal y por la posible búsqueda de futuros clientes (§39). El Tribunal, por tanto, descartó la existencia de violación del art. 4 CEDH a partir de la evaluación de tres parámetros: 1) la amenaza de castigo; 2) la aceptación voluntaria del puesto de trabajo y 3) la evaluación de la carga desproporcionada de la actividad laboral impuesta;
- Causa *C.N. e V. c. Francia*[3]: El TEDH ha hecho más aclaraciones sobre el concepto de servidumbre. Los hechos en cuestión se refieren a dos hermanas burundesas que habían sido confiadas por su familia a sus tíos en Francia, tras la pérdida de sus padres. Los demandantes se quejaron de que desde su llegada habían trabajado como empleadas domésticas en la familia de su tío y que no les pagaban ni les daban días libres para realizar tareas domésticas, además de que los obligaban a vivir en el sótano de una casa insalubre y sin calefacción, equipada con un baño improvisado en precarias condiciones higiénico-sanitarias, detrás de constantes abusos físicos y amenazas de regresarlos a Burundi si su tía se oponía a obligarlos a trabajar, a veces incluso en graves condiciones de salud. La servidumbre constituye una «forma de trabajo forzoso "agravado"» y se distingue del trabajo forzoso u obligatorio por la percepción que las víctimas tienen de su condición, que debe ser una situación permanente y no susceptible de cambio, basada en elementos objetivos de la situación experimentada o inducida por los torturadores ("causada, o mantenida en vida, por los responsables de la situación")(§91). El Tribunal, por tanto, consideró la violación del art. 4, párr. 1 y 2 CEDH.

[2] Corte EDU, *Van der Mussele c. Belgio*, 23 novembre 1983 (ricorso n. 8919/1980), §§32-34.
[3] Corte EDU, *C.N. e V. c. Francia*, 11 ottobre 2012 (ricorso n. 67724/09).

- Causa *Siliadin c. Francia*[4], en el que el TEDH aplicó el art. 4 del CEDH, que califica de servidumbre y trabajo forzoso un caso de explotación del trabajo doméstico que involucra a una joven africana: el caso Siliadine es importante porque por primera vez el TEDH intenta trazar los límites entre esclavitud y servidumbre. Los jueces de Estrasburgo remontaron la noción de esclavitud del TEDH a la Convención de Ginebra de 1926 y, basándose en el caso específico, consideraron que la víctima no había sido esclavizada ya que no se había ejercido sobre ella ningún derecho de propiedad, como para reducirla a la condición de "objeto" (§122). Por lo demás, la Corte reconoció que la víctima había sufrido una clara compresión de su libertad de autodeterminación y que había sido obligada a trabajar bajo amenaza de sanción, considerando integrada la condición de servidumbre y trabajo forzoso. En cuanto al concepto de "servidumbre", el TEDH dictaminó que a los efectos del Convenio CEDH se entiende como la obligación de prestar servicios impuesta mediante el uso de coacción y constituye una "forma especialmente grave de denegación de libertad" que incluye «además de la obligación de prestar unos servicios a otros (...) la obligación para el "siervo" de vivir en propiedad ajena y la imposibilidad de cambiar su condición» (§123-124). Con respecto a la "amenaza de castigo", el Tribunal precisó que, si bien la demandante no había sido amenazada con un "castigo", se encontraba sin embargo en una situación equivalente a una amenaza en términos de gravedad percibida, ya que era menor de edad y residía irregularmente en un país extranjero, a quien le habían prometido una regularización que nunca se produjo, lo que generó en ella el temor de ser detenida por la policía, avivado por la pareja para quien trabajaba.
- Causa *Rantsev c. Cyprus e Russia*[5]: el Tribunal reconoció por primera vez la violación del art. 4 CEDH ante un caso de trata sexual, aportando una interpretación extensiva del concepto de esclavitud allí contenido. El recurso en este caso fue presentado por el padre de una joven rusa, que había fallecido tras emigrar a Chipre para trabajar como "artista" en un cabaret con un permiso de trabajo regular. El TEDH aceptó el recurso por violación del art. 4 CEDH, calificando los hechos concretos como trata, y estableció que la trata de personas constituye una forma de esclavitud contemporánea que constituye un atentado a la dignidad humana y a las libertades fundamentales de la persona y, por estos motivos, entra dentro del ámbito de aplicación de la prohibición del art. 4 CEDH y la finalidad de su protección, sin que sea necesario calificarlo como esclavitud, servidumbre o trabajo forzoso (§282);
- Caso *J. e altri c. Austria*[6]: la Corte se abre a la trata respecto del art. 3 CEDH. Los hechos juzgados se referían a un caso de explotación en el trabajo doméstico, en el que estaban implicados tres ciudadanos filipinos, que habían sido contratados a través de una agencia de intermediación regular para trabajar como conserjes en los Emiratos Árabes Unidos y que en Dubai habían sido víctimas de malos tratos y explotación por parte de sus empleadores, con hechos muy similares a los casos Siliadin y C.N. c. Francia. La peculiaridad de la sentencia consiste precisamente en que el Tribunal consideró admisible el recurso que denunciaba la violación del art. 4 CEDH y art. 3 CEDH (§120), a pesar de rechazar posteriormente la apelación sobre la base de que el Estado austriaco había abierto efectivamente un procedimiento de trata y, por lo tanto, no había violado ninguna obligación

[4] Corte EDU, *Siliadin v. Francia*, 26 ottobre 2005 (ricorso n. 73316/2001).
[5] Cfr. Corte EDU, *Rantsev v. Cyprus and Russia*, 7 gennaio 2010 (ricorso n. 25065/04).
[6] Corte EDU, *J. e altri c. Austria*, 17 aprile 2017 (ricorso n. 58216/12).

positiva de realizar investigaciones. La admisibilidad del recurso por la violación no sólo de la prohibición de la esclavitud, la servidumbre y los trabajos forzosos, sino también de la prohibición de tratos inhumanos y degradantes, permite vislumbrar la posibilidad de configurar un nuevo ámbito de relevancia de la trata de personas, como tratamiento inhumano y degradante, lesivo a la dignidad de la persona;

- Causa *Chowdury e altri c. Grecia*[7]: El TEDH aplicó por primera vez el art. 4 CEDH en respuesta a un caso de explotación laboral que involucraba a algunos trabajadores extranjeros en el campo, en Grecia, que habían sido reclutados en Atenas (dentro de las fronteras nacionales) con el engaño de un trabajo bien remunerado y empleados en condiciones de explotación en la cosecha de fresas en la región de Manolada del Peloponeso. El Tribunal aceptó el recurso, condenando a Grecia por la violación del art. 4, párr. 2 CEDH y calificando la explotación laboral sufrida por las víctimas como trata de personas y trabajos forzosos y un caso de trata doméstica. Además, el TEDH sostuvo que el mantenimiento de la libertad de movimiento de los trabajadores no es un elemento adecuado para excluir la existencia de trata de personas, ni de trabajo forzoso (§123) y dictaminó que, con respecto a la cuestión del consentimiento en relación con el trabajo forzoso, la aceptación voluntaria y espontánea de condiciones de trabajo desfavorables no es un elemento adecuado para excluir la obligatoriedad de la realización del trabajo, pero el consentimiento para realizar la actividad laboral adquiere un valor relativo y contextual, es decir, debe ser evaluado en luz de las circunstancias del caso específico (§90). Al evaluar el contexto, el Tribunal valora la vulnerabilidad de los trabajadores derivada de su situación jurídica irregular en el territorio, lo que habría invalidado la autenticidad del consentimiento prestado por ellos al aceptar el servicio y continuarlo (§§96-97). El Tribunal aclara además el diferente ámbito de aplicación entre el apartado 1 (prohibición de la esclavitud y la servidumbre) y el apartado 2 (prohibición del trabajo forzoso) del art. 4 CEDH, reiterando algunas conclusiones alcanzadas en su jurisprudencia anterior en relación con el concepto de servidumbre. En este sentido, la situación de explotación de los trabajadores bangladesíes no podría considerarse servidumbre de conformidad con el apartado 1 del art. 4 CEDH, ya que, tal y como especifica la sentencia anterior, C.N. y V. c. Francia, para integrarse, la condición de servidumbre exige también la existencia en la víctima de la sensación de que su situación es inmutable y está destinada a persistir en el tiempo y, en el presente caso, una percepción similar de la realidad probablemente fue excluida por la circunstancia de que la condición de explotación estaba intrínsecamente ligada a la realización del trabajo, que tenía un carácter estacional y una duración, limitada al período necesario para la cosecha de la fresa (§99). Por lo tanto, tras un examen más detenido, el TEDH devuelve la noción de trata al art. 4 CEDH a través del apartado 2 de la misma ley, identificando el trabajo forzoso como uno de los fines típicos de la trata de conformidad con el art. 4 de la Convención de Varsovia.
- Causa *Tibet Menteş e altri c. Turchia*[8]: el asunto se refería a algunos trabajadores libres de impuestos en un aeropuerto que habían presentado una demanda ante el Tribunal quejándose de la falta de remuneración por las horas extraordinarias. El Tribunal hizo algunas aclaraciones importantes en relación con el art. 4, párr. 2 CEDH: consideró que el

[7] Corte EDU, *Chowdury and others v. Greece*, 30 marzo 2017 (ricorso n. 21884/15).
[8] Corte EDU, *Tibet Menteş e altri c. Turchia*, 24 ottobre 2017 (ricorsi nn. 57818/2010, 57822/2010, 57825/2010, 57827/2010, 57829/2010).

perfil de coerción necesario para integrar el trabajo forzoso no estaba integrado ya que los trabajadores habían aceptado voluntariamente las condiciones de trabajo y conocían los turnos ininterrumpidos de veinticuatro horas. En este sentido, el Tribunal reitera que el primer adjetivo en la expresión "trabajo forzoso u obligatorio" del art. 4, párr. 2 CEDH se refiere a coacción física o mental, mientras que el segundo adjetivo no puede referirse simplemente a cualquier forma de coerción u obligación legal, especificando que el trabajo a realizar en ejecución de un contrato libremente negociado no puede considerarse dentro del ámbito de aplicación del Artículo 4 del CEDH "por la única razón de que una de las partes se haya comprometido con la otra a realizar dicho trabajo y estará sujeta a sanciones si no cumple su compromiso" (§67). En esencia, según el Tribunal, por "trabajo obligatorio" debe entenderse el trabajo "extorsionado bajo amenaza de pena" y realizado también contra la voluntad del interesado, es decir, el trabajo para el cual éste "no se presentó voluntariamente". Además, con respecto al requisito de la amenaza de castigo, la Corte precisa que si bien la noción de "sanción" debe entenderse en un sentido amplio y puede complementarse con amenazas -como la amenaza de denunciar a las víctimas ante la policía o las autoridades- cuando su estatus legal es ilegal (como en C.N. y V c. Francia), la mera posibilidad de que los recurrentes pudieran haber sido sancionados con el despido si se hubieran negado a trabajar no equivale a una amenaza de sanción. Tras un examen más detenido, el Tribunal no excluye tout Court que la amenaza de despido pueda entrar dentro de la "amenaza de castigo" con arreglo al art. 4 CEDH, pero considera este elemento a la luz de la inexistencia de los otros dos (§68). En esencia, el Tribunal examina la situación general de los empleados y concluye que, en ausencia de imposición coercitiva del desempeño, así como de violencia física o mental contra los trabajadores por parte del empleador para imponer horas extras, la mera amenaza de despido no es adecuada para integrar la amenaza de castigo requerido para la integración del trabajo forzoso, considerando que las condiciones de trabajo estaban dentro de la disciplina contractual.

- Caso *Adigüzel c. Turchia*[9]: de conformidad con las sentencias establecidas en Tibet Menteş y otros v. Turquía, el Tribunal negó la existencia de trabajo forzoso también en el caso en el que el recurrente, un médico forense, se quejó de que el municipio no le había pagado las horas extraordinarias trabajadas. El Tribunal consideró que, como empleado público, el médico había firmado voluntariamente el contrato de trabajo y que era consciente desde el inicio de la relación laboral de que podría tener que trabajar más allá del horario normal sin recibir remuneración. Como en el caso Van der Mussele, también en este caso el Tribunal aplicó el criterio de la carga desproporcionada, señalando que incluso si no se hubiera proporcionado una compensación económica, el recurrente podría haberse beneficiado de días de descanso compensatorio, aunque nunca lo había solicitado y, por tanto, , no estaba sujeto a una carga desproporcionada. En consecuencia, el riesgo de reducción de salario o de despido en caso de negativa a trabajar más allá del horario laboral ordinario no era suficiente para considerar integrado el elemento de amenaza de sanción (§§30-35);
- **Causa S.M. contro Croazia**: el Tribunal consideró la violación del art. 4 CEDH, ante un caso de explotación de la prostitución que se produjo íntegramente dentro de las fronteras nacionales, calificándola de trata interna, en el § 295 reitera claramente la posible configuración de la trata a nivel nacional (trata interna - domestic trafficking);

[9] Corte EDU, *Adigüzel c. Turchia*, 6 febbraio 2018 (ricorso n. 7442/2008).

- **Carta dei diritti fondamentali dell'Unione Europea del 2000**: establece la inviolabilidad de la dignidad humana en el art. 1 – «la dignidad humana es inviolable»; el art. 4 prohíbe la tortura, las penas o tratos inhumanos y degradantes y el art. 5 prohíbe la esclavitud, el trabajo forzoso y la trata de personas;
- "**Convenzione del Consiglio d'Europa sulla lotta contro la tratta di esseri umani**" (c.d. Convenzione di Varsavia) de 2005: basado en el esquema del llamado "Tres P" –Prevención, Persecución, Protección- que se traduce en la adopción de medidas encaminadas a reducir la demanda de trata, el seguimiento del fenómeno a través de informes periódicos, la coordinación en las investigaciones y represión del fenómeno y, finalmente, en la preparación de Mecanismos de protección y apoyo a las víctimas. En este sentido, el Convenio de Varsovia se presenta como un instrumento "suplementario" al Protocolo contra la trata, no en el sentido sustitutivo sino integrador del término, ya que implementa y fortalece las medidas de protección a las víctimas de la trata ya previstas en el Protocolo contra la trata. La Convención reitera la definición de trata del Protocolo contra la trata prácticamente en los mismos términos (art. 4, letra a) y amplía su ámbito de aplicación «a todas las formas de trata de seres humanos, tanto a nivel nacional como transnacional, vinculadas o no con la delincuencia organizada" (art. 2), así como establecer el principio de no discriminación en relación con la protección de los derechos de las víctimas (art. 3) y precisar que la noción de "víctima" se refiere a "cualquier persona física objeto de trata de seres humanos" (art. 4, letra e).

UNIÓN EUROPEA:

- **Direttiva 2004/81/CE** "en relación con el permiso de residencia que debe expedirse a los nacionales de terceros países que sean víctimas de trata de seres humanos o que participen en una acción para facilitar la inmigración ilegal y que cooperen con las autoridades competentes";
- **Direttiva 2011/36/UE** "relativo a la prevención y represión de la trata de seres humanos y a la protección de las víctimas, y que sustituye a la Decisión 2002/629/JAI del Consejo": sinergia entre disposiciones preventivas, represivas y protectoras - similar al esquema de las "Tres Ps", inaugurado por el Convenio de Varsovia. El art. 2 de la Directiva 2011/36/UE define la trata como: «el reclutamiento, el transporte, el traslado, el alojamiento o la recepción de personas, incluido el paso o la transferencia de autoridad sobre dichas personas, con la amenaza del uso o mediante el uso de la fuerza o otras formas de coerción, mediante secuestro, fraude, engaño, abuso de poder o posición de vulnerabilidad o mediante el ofrecimiento o aceptación de sumas de dinero o beneficios para obtener el consentimiento de una persona que tiene autoridad sobre otra, con fines de explotación. 2. Por situación de vulnerabilidad se entiende una situación en la que la persona en cuestión no tiene otra opción efectiva y aceptable que ceder ante el abuso del que es víctima. 3. La explotación incluye, como mínimo, la explotación de la prostitución ajena u otras formas de explotación sexual, trabajos o servicios forzados, incluida la mendicidad, la esclavitud o prácticas similares a la esclavitud, la servidumbre, la explotación de actividades ilícitas o la sustracción de órganos." . El caso de la trata de personas se estructura en tres elementos -

actos de movimiento de la víctima, medios coercitivos y finalidad de explotación- que se dan tanto en el Protocolo contra la trata como en la Convención de Varsovia; pero el rasgo más distintivo es la positivización de la definición de "posición de vulnerabilidad", en consonancia con el derecho indicativo internacional y regional.
→ the revised Anti-trafficking Directive ((2022/0426(COD) and the Strategy on

Combatting Trafficking in Human Beings 2021-2025 (COM(2021) 171, 14.4.2021) (https://www.europarl.europa.eu/doceo/document/TA-9-2024-0310_ES.html#title1)

- **Direttiva 2009/52/CE**, que introduce "normas mínimas relativas a las sanciones y medidas contra los empresarios que emplean a nacionales de terceros países cuya residencia es ilegal" (la llamada Directiva Sanciones): toma prestado el nombre del hecho de que el ámbito de aplicación de la legislación es la relación laboral, en particular de los trabajadores irregulares en territorio europeo, y el tipo de enfoque es predominantemente represivo, ya que se centra en sancionar a los empleadores que contratan trabajadores migrantes irregulares. El mérito de la Directiva es que por primera vez en el contexto normativo europeo define las condiciones de "particular explotación laboral" y vincula explícitamente la explotación del trabajo a la violación de la dignidad de la persona en el art. 2, carta. i), que define "condiciones de trabajo particularmente explotadoras" como "condiciones de trabajo, incluidas las resultantes de discriminación de género y de otro tipo, en las que existe una clara desproporción en comparación con las condiciones de empleo de los trabajadores empleados legalmente, lo que afecta, por ejemplo, a la salud y la seguridad de los trabajadores y es contrario a la dignidad humana".

ATENCIÓN: el derecho regional, en el ordenamiento jurídico italiano, tiene relevancia únicamente por parte de lo que fue traslado en la directiva n. 36 de 2011. También la jurisprudencia del TEDH està utilizado principalmente por el discurso de expertos, pero no tiene casi relevancia en el ordenamiento interno (por ejemplo, como se puede ver màs adelante: En ITALIA la trata se utiliza tradicionalmente sólo para la explotación sexual y hay **pocas sentencias recientes sobre trata con fines de explotación laboral**. Además, la trata **sigue considerándose un delito internacional** a pesar del Convenio de Varsovia y de la Directiva, así como de las decisiones *S.M. v. Croatia* y *Chowdury and others v. Greece*. En cualquier caso, incluso ante casos de trata internacional con fines de explotación laboral la tendencia es a separar las conductas en delitos de complicidad en la inmigración irregular y explotación en lugar de utilizar la trata →se vea parte siguiente sobre el cuadro nacional y delitos tipificados).

→ últimos datos estadísticos sobre el número de víctimas de trata en EU

https://ec.europa.eu/eurostat/web/products-eurostat-news/w/ddn-20240124-1

In 2022, the number of registered victims of trafficking in human beings in the EU was 10 093. There were 8 064 suspected traffickers and 2 097 convicted traffickers.

Nearly two-thirds (63%) of registered victims of human trafficking were women or girls. The share of women and girls decreased from the previous years (68% both in 2020 and 2021). Meanwhile, less

than a quarter of suspected and convicted traffickers were women in 2022 (23% and 22%, respectively).

Forced labour prevalence matches that of sexual exploitation for the first time

In 2022, registered victims trafficked for sexual exploitation and those trafficked for forced labour constituted approximately 82% of all trafficked victims. For the first time, the number of registered victims exploited for forced labour or services (3 990) came close to the number of victims sexually exploited (4 014). The number of registered victims that were trafficked for other purposes, such as organ removal, benefit fraud, criminal activities, forced begging and others, reached 1 699 (18% of all trafficking victims).



NIVEL REGIONAL:

Soft law a nivèl regional (ejemplo: Comisiòn IDH – FRA, GRETA y los Informes de la Comisión de la UE sobre la aplicación de la Directiva sobre Trata en cada Estado)

- **GRETA,** ***Proposal for a European Strategy and Priority Actions on combating and preventing trafficking in human beings (THB) and protecting the rights of trafficked and exploited persons***, Opinion No 7/2010 (https://documentation.lastradainternational.org/lsidocs/opinion_7_2010_eu%20expert%20group.pdf);

- **GRETA,** ***Report concerning the implementation of the Council of Europe Convention on Action against Trafficking in Human Beings by Italy. First evaluation round***, 2014 (https://rm.coe.int/1680631cc1);

- **GRETA,** ***Report concerning the implementation of the Council of Europe Convention on Action against Trafficking in Human Beings by Italy. Second evaluation round***, 2018 (https://osservatoriointerventitratta.it/wp-content/uploads/2019/01/GRETA_2018_28_FGR_ITA.pdf.pdf);

- **GRETA,** ***Human Trafficking for the Purpose of Labour Exploitation, Thematic Chapter of the 7th General Report on GRETA's Activities***, 2019, (https://rm.coe.int/labour-exploitation-thematic-chapter-7th-general-report-en/16809ce2e7);

- **GRETA,** ***Compendium of good practices in addressing trafficking in human beings for the purpose of labour exploitation***, 2020 (https://edoc.coe.int/en/trafficking-in-human-beings/10984-compendium-of-good-practices-in-addressing-trafficking-in-human-beings-for-the-purpose-of-labour-exploitation.html):

compendio que informa de las buenas prácticas de los distintos Estados europeos en la identificación de casos de trata de personas con fines de explotación laboral;

- **GRETA,** ***11th General Report*****, 2021 (**https://rm.coe.int/greta-11th-general-report-of-activities-2022-en/1680a72bb8);

- GRETA, EVALUATION REPORT, ITALY - **GRETA(2024)03 Published on 23 February 2024, Access to justice and effective remedies for victims of trafficking**

in human beings (*https://rm.coe.int/greta-2024-03-fgr-ita-en-2750-4314-7273-1/1680ae9f81***);**

En sus documentos, GRETA se esfuerza por empujar a Italia a considerar la explotación laboral como una expresión de trata de mano de obra, hasta el punto de que, con el paso de los años, una parte cada vez mayor de la relación se dedica progresivamente a la explotación laboral. Sin embargo, esta estrategia es ambigua, porquè si por un lado GRETA supervisa la aplicación del Convenio de Varsovia (y por tanto la correcta aplicación del delito de trata de personas en los distintos Estados firmantes), en Italia también tiene en cuenta el artículo 603 - bis cp entre la legislación contra la trata, legitimando el uso de este artículo como herramienta represiva contra la trata de mano de obra, sin criticar la necesidad de recurrir al artículo 601 del codigo penal. La comunicación del Gobierno italiano a la Comisión Europea va en la misma dirección que el artículo 603 bis cp está expresamente indicado por el Gobierno como la implementación de la disposición de la Directiva 2011/36/UE (art. 18) que invita a los Estados a sancionar a quienes utilicen los servicios de las víctimas de la trata, contribuyendo a hacer aún más confuso el marco regulatorio.

- **Eurofound,** ***Regulation of labour market intermediaries and the role of social partners in preventing trafficking of labour***, 2016 (https://www.eurofound.europa.eu/sites/default/files/ef_publication/field_ef_document/ef1603en.pdf);

- **FRA,** ***Severe labour exploitation: workers moving within or into the European Union States' obligations and victims' rights***, Vienna-Austria, 2015 (https://fra.europa.eu/sites/default/files/fra-2015-severe-labour-exploitation_en.pdf);

- **FRA**, **Protecting Migrant Workers from Exploitation in the EU**: Boosting Workplace Inspections (https://fra.europa.eu/en/publication/2018/protecting-migrant-workers-exploitation-eu-boosting-workplace-inspections);

- **COMMISSIONE EUROPEA**, ***Study on case-law relating to trafficking in human beings for labour exploitation***, 2015, (https://op.europa.eu/en/publication-detail/-/publication/b980fd2b-7949-11e5-86db-01aa75ed71a1);

- **Commissione Europea**, ***Relazione della commissione al parlamento europeo e al consiglio sull'applicazione della direttiva 2004/81/CE riguardante il titolo di soggiorno da rilasciare ai cittadini di paesi terzi vittime della tratta di esseri umani o coinvolti in un'azione di favoreggiamento dell'immigrazione illegale che cooperino con le autorità competenti***, COM(2010) 493 final, 2010 (https://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=COM:2010:0493:FIN:IT:PDF);

- **Commissione Europea**, ***Relazione della Commissione al Parlamento europeo e al consiglio, che valuta l'impatto sulla prevenzione della tratta di esseri umani, della legislazione nazionale vigente che incrimina l'utilizzo di servizi che costituiscono oggetto dello sfruttamento legato alla tratta, in conformità all'articolo 23, paragrafo 2, della direttiva 2011/36/UE***, COM (2016) 719 final, 2016 (https://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/PDF/?uri=CELEX:52016DC0719&rid=2);

- **Commissione Europea**, ***Study on case-law relating to trafficking in human beings for labour exploitation***, 2015, (https://op.europa.eu/en/publication-detail/-/publication/b980fd2b-7949-11e5-86db-01aa75ed71a1);

- **Commissione Europea**, ***Comunicazione della Commissione al Parlamento europeo, al Consiglio, al Comitato economico e sociale europeo e al Comitato delle regioni. Strategia dell'UE per la lotta alla tratta degli esseri umani 2021-2025***, COM(2021) 171 final, Bruxelles, 2021 (https://eur-lex.europa.eu/legal-content/IT/TXT/PDF/?uri=CELEX:52021DC0171);

- **Commissione Europea**, **Report on the progress made in the fight against trafficking in human beings (Fourth Report), 2022** (https://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?uri=CELEX%3A52022DC0736)

- **Carta di Nizza**, ***Spiegazioni relative alla Carta dei Diritti Fondamentali*** (C 303/02), 2007 (https://eur-lex.europa.eu/legal-content/IT/TXT/PDF/?uri=CELEX:32007X1214(01)&from=SV): Se fija la dignidad de la persona como fundamento jurídico del instrumento "La dignidad de la persona humana no es sólo un derecho fundamental en sí mismo, sino que constituye la base misma de los derechos fundamentales. [...] De ello se deduce, en particular, que ninguno de los derechos consagrados en esta Carta puede utilizarse para perjudicar la dignidad de los demás y que la dignidad de la persona humana es parte de la sustancia misma de los derechos consagrados en la Carta. Por tanto, no puede ser perjudicado, ni siquiera en el caso de limitación de un derecho".

NIVEL NACIONAL

Delitos tipificados en cada ordenamiento en relación con la explotación laboral y la trata de personas

a) ***delito de trata de personas*** *(art. 601 del código penal)* ***y de reducción o mantenimiento de la esclavitud*** *(art. 600 del código penal);*

Respecto de los delitos de reducción y/o mantenimiento en esclavitud y/o servidumbre (**art. 600 código penal**) y trata de personas (**art. 601 código penal**) se destaca que en el espacio de poco más de una década se ha producido un cambio radical en la formulación de los dos casos con miras a una adaptación progresiva de la legislación italiana al contexto jurídico supranacional. La reescritura de ambas normas ha devuelto "vida" a las normas contenidas en ellas, que durante décadas han adquirido un valor sustancialmente simbólico en el sistema jurídico italiano.

Comparado con el art. 600 cp, la ley n. 228/2003 “Medidas contra la trata de personas” fue el principal instrumento con el que el legislador italiano adaptó el ordenamiento jurídico italiano a la evolución normativa internacional de la época en la materia. Aunque no existe una referencia efectiva a la Decisión 2002/629/GAI, se cree pacíficamente en la doctrina que la Reforma de los delitos relacionados con la explotación de la persona surgió tanto de la necesidad de adaptar el ordenamiento jurídico italiano para cumplir con los instrumentos internacionales en la materia como la Decisión 2002/629/GAI sino también el Protocolo contra la trata, y por la necesidad de reescribir las normas relativas a los delitos contra la personalidad individual aún mantenidas en sus formulaciones originales, que son completamente inadecuadas para brindar una protección efectiva en la materia, además de entrar en conflicto con los principios constitucionales de especificidad y tributación. La versión original del art. 600 del Código Penal no proporciona una definición de esclavitud y se refiere exclusivamente a la esclavitud por ley, determinando esencialmente su inaplicabilidad. La necesidad de brindar una protección penal eficaz y adecuada a las situaciones de esclavitud de facto que se estaban gestando en la era postabolicionista a nivel internacional y la necesidad de un cumplimiento más preciso de los principios constitucionales de especificidad y perentoriaidad del caso, empujaron al legislador reformar el art. 600 del Código Penal en los términos aún hoy vigentes:

> *«Chiunque esercita su una persona poteri corrispondenti a quelli del diritto di proprietà ovvero chiunque riduce o mantiene una persona in uno stato di soggezione continuativa, costringendola a prestazioni lavorative o sessuali ovvero all'accattonaggio o comunque al compimento di attività illecite che ne comportino lo sfruttamento ovvero a sottoporsi al prelievo di organi, è punito con la reclusione da otto a venti anni.*
> *La riduzione o il mantenimento nello stato di soggezione ha luogo quando la condotta è attuata mediante violenza, minaccia, inganno, abuso di autorità o approfittamento di una situazione di vulnerabilità, di inferiorità fisica o psichica o di una situazione di necessità, o mediante la promessa o la dazione di somme di denaro o di altri vantaggi a chi ha autorità sulla persona».*

La ley contiene dos supuestos: la primera parte del artículo integra el caso de reducción o manutención en esclavitud, mientras que la segunda parte contiene el caso de reducción o

manutención en servidumbre, que incluye en su ámbito de aplicación la esclavitud de hecho, es decir, todas aquellas situaciones en las que efectivamente una persona libre se somete a otra sin que ello constituya una práctica formalmente reconocida ni a nivel de institución jurídica ni a nivel de costumbre vigente en una cultura determinada. Se centra en la compresión del *status libertatis* de la persona al someter a la víctima al torturador (es decir, en el estado de sujeción). La explotación de servicios de trabajo, por tanto, se recuerda como finalidad del caso de servidumbre y se caracteriza por ser una explotación obtenida mediante un estado de sujeción de la víctima a la voluntad del sujeto activo del delito, sujeción que consiste en un estado persistente de sumisión de la víctima que se manifiesta a través de coacción física y psicológica para realizar servicios relacionados con el trabajo. Este requisito dificulta la aplicación del caso. Un ejemplo es el caso de Nardò (ver más adelante en el apartado específico) en el que el Tribunal de Apelación de lo Penal de Lecce (sentencia 2/2019) en segunda instancia absolvió a los acusados porque consideró que no estaba probado el estado de sujeción de los trabajadores. sobre la base de su libertad de circulación hacia y desde el campo y de los métodos organizativos "libres" de la actividad laboral. La sentencia (ver más abajo) fue luego anulada por el Tribunal Supremo de Casación, con aplazamiento (**Cass. Pen., Sez. V, sent. n. 17095/2022).**

En particular, en lo que respecta a la trata de seres humanos (art. 601 código penal), observamos el notable retraso en la transposición de novedades normativas supranacionales en materia de trata, con la transposición definitiva de la Directiva 2011/36/UE mediante el Decreto Legislativo 24/2014:

> *«È punito con la reclusione da otto a venti anni chiunque recluta, introduce nel territorio dello Stato, trasferisce anche al di fuori di esso, trasporta, cede l'autorità sulla persona, ospita una o più persone che si trovano nelle condizioni di cui all'articolo 600, ovvero, realizza le stesse condotte su una o più persone, mediante inganno, violenza, minaccia, abuso di autorità o approfittamento di una situazione di vulnerabilità, di inferiorità fisica, psichica o di necessità, o mediante promessa o dazione di denaro o di altri vantaggi alla persona che su di essa ha autorità, al fine di indurle o costringerle a prestazioni lavorative, sessuali ovvero all'accattonaggio o comunque al compimento di attività illecite che ne comportano lo sfruttamento o a sottoporsi al prelievo di organi.*
> *Alla stessa pena soggiace chiunque, anche al di fuori delle modalità di cui al primo comma, realizza le condotte ivi previste nei confronti di persona minore di età.*
> *La pena per il comandante o l'ufficiale della nave nazionale o straniera, che commette alcuno dei fatti previsti dal primo o dal secondo comma o vi concorre, è aumentata fino a un terzo.*
> *Il componente dell'equipaggio di nave nazionale o straniera destinata, prima della partenza o in corso di navigazione, alla tratta è punito, ancorché non sia stato compiuto alcun fatto previsto dal primo o dal secondo comma o di commercio di schiavi, con la reclusione da tre a dieci anni».*

El texto actual del art. 601 del Código Penal prevé una norma que abarca varios casos, cuya distinción está constituida por el estado de libertad de la víctima: el primer caso consiste en una serie de acciones (reclutamiento, introducción en el territorio del Estado, traslado fuera de del

mismo, transporte, transferencia de autoridad sobre la persona, hospedaje) realizado contra una o más personas que sean reducidas a la condición de esclavitud y constituye, en línea con el texto anterior, el delito de trata de esclavos. El segundo supuesto, contenido en la segunda parte del primer párrafo, es resultado de la transposición efectiva de la definición internacional de trata, que tiene como presupuesto la condición de libertad de la persona (delito de trata de persona libre) y basa su valor negativo en la mercantilización del hombre y su actuación. De acuerdo con la definición de trata internacional, el caso de trata se estructura en tres elementos constitutivos: los actos (reclutamiento, introducción en el territorio del Estado, traslado fuera de él, transporte, transferencia de autoridad sobre la persona, acogida); los medios (engaño, violencia, amenaza, abuso de autoridad o aprovechamiento de una situación de vulnerabilidad, inferioridad o necesidad física o mental, promesa o entrega de dinero u otras ventajas a la persona que tiene autoridad sobre ella) y el objetivo de la explotación . El uso de la causa sigue siendo escaso en relación con la explotación laboral, para cuya sanción se prefiere el art. 603-bis del Código Penal, si bien es ampliamente utilizado en relación con la explotación sexual. A pesar de la adaptación del caso a la legislación europea, la utilización de la disposición es muy deficiente y se caracteriza por un *bias* heredado del origen histórico de este delito, bien arraigado en la dimensión transnacional de la trata, en la que se exige el reclutamiento de las víctimas para tener lugar en el extranjero, cruzando una o más fronteras nacionales. Este uso se produce a pesar del mencionado Convenio de Varsovia, la jurisprudencia del TEDH (en particular Chowdury c. Grecia y S.M. c. Croacia) y la Directiva 2011/36/UE, mencionada anteriormente. Una nueva intromisión en el art. 601 cp en el sistema penal italiano está representado por el art. 12 TUI (delito de complicidad con la inmigración ilegal) (ver más abajo), a menudo utilizado junto con el art. 603-bis del Código Penal (pero a veces también como delito único) para castigar la conducta de reclutamiento de ciudadanos extranjeros en el extranjero, cuando no poseen un permiso de residencia, con el objetivo de explotarlos en el territorio nacional. Según esta **práctica jurisprudencial**, el supuesto de **explotación laboral con reclutamiento previo de ciudadanos extranjeros irregulares para tal fin se desdobla en dos conductas diferentes**, cada una de ellas castigada con dos delitos distintos: **el reclutamiento con el art. 12 TUI. y utilización en condiciones de explotación con el art. 603-bis del Código Penal - en perjuicio de una consideración unitaria de la cuestión (contratación con fines de explotación laboral) de conformidad con el art. 601 cp.**

b) ***delito de intermediación ilícita y explotación laboral*** *conforme al art. 603 bis del código penal;*

Sin embargo, con respecto al ámbito específico de la explotación laboral, se destaca que el ordenamiento jurídico italiano, por un lado, se ha enfrentado históricamente al **fenómeno del caporalato (intermediación ilícita destinada a la explotación laboral)** para combatir el cual se introdujo el art. 603-bis del Código Penal por Decreto Legislativo núm. 138/2011. El principal defecto del art. 603-bis del Código Penal, en su versión original, era la falta de co-imputabilidad del empleador en la explotación de mano de obra, pero la intervención represiva se limitaba únicamente al intermediario (el llamado caporale). La reforma del art. 603-bis del Código Penal por la ley núm. 199/2016 reescribió completamente la ley e introdujo el delito de explotación laboral, directamente imputable al empleador (co. 1, n.2, art. 603-bis del código penal)

- *« Salvo che il fatto costituisca più grave reato, è punito con la reclusione da uno a sei anni e con la multa da 500 a 1.000 euro per ciascun lavoratore reclutato, chiunque: 1) recluta manodopera allo scopo di destinarla al lavoro presso terzi in condizioni di sfruttamento, approfittando dello stato di bisogno dei lavoratori; 2) utilizza, assume o impiega manodopera, anche mediante l'attività di intermediazione di cui al numero 1), sottoponendo i lavoratori a condizioni di sfruttamento ed approfittando del loro stato di bisogno.*

  Se i fatti sono commessi mediante violenza o minaccia, si applica la pena della reclusione da cinque a otto anni e la multa da 1.000 a 2.000 euro per ciascun lavoratore reclutato.

  Ai fini del presente articolo, costituisce indice di sfruttamento la sussistenza di una o più delle seguenti condizioni:
  1) la reiterata corresponsione di retribuzioni in modo palesemente difforme dai contratti collettivi nazionali o territoriali stipulati dalle organizzazioni sindacali più rappresentative a livello nazionale, o comunque sproporzionato rispetto alla quantità e qualità del lavoro prestato;
  2) la reiterata violazione della normativa relativa all'orario di lavoro, ai periodi di riposo, al riposo settimanale, all'aspettativa obbligatoria, alle ferie;
  3) la sussistenza di violazioni delle norme in materia di sicurezza e igiene nei luoghi di lavoro;
  4) la sottoposizione del lavoratore a condizioni di lavoro, a metodi di sorveglianza o a situazioni alloggiative degradanti.

  Costituiscono aggravante specifica e comportano l'aumento della pena da un terzo alla metà:
  1) il fatto che il numero di lavoratori reclutati sia superiore a tre;
  2) il fatto che uno o più dei soggetti reclutati siano minori in età non lavorativa;
  3) l'aver commesso il fatto esponendo i lavoratori sfruttati a situazioni di grave pericolo, avuto riguardo alle caratteristiche delle prestazioni da svolgere e delle condizioni di lavoro».

El art. 603-bis del Código Penal es la principal norma para combatir la explotación laboral en el sistema jurídico italiano. Pese a ello, se destaca que la reforma del delito de caporalato (n. 1., co. 1, art. 603-bis del código penal) que tuvo lugar en 2016 ha planteado numerosos problemas en cuanto a las relaciones del caso con otros delitos que puedan entrar en juego frente a conductas delictivas de explotación mediante reclutamiento, en particular en el caso de la trata de seres humanos.

c) Art.629 (Estorsione)

«Chiunque, mediante violenza o minaccia, costringendo taluno a fare o ad omettere qualche cosa, procura a sé o ad altri un ingiusto profitto con altrui danno, è punito con la reclusione da cinque a dieci anni e con la multa da euro 1.000 a euro 4.000. La pena è della

reclusione da sette a venti anni e della multa da euro 5.000 a euro 15.000, se concorre taluna delle circostanze indicate nell'ultimo capoverso».

El art. 629 c.p. fue históricamente utilizado por la jurisprudencia antes de la introducción y reforma) del art. 603 bis del Código Penal, es decir, cuando la conducta del empleador no estaba sujeta a ninguna disposición penal específica, reprimir la conducta amenazante o violenta del empleador para imponer peores condiciones de trabajo a sus empleados, tanto en el momento de la contratación como durante la relación laboral a la fuerza. a sus empleados aceptar el pago de un trato inferior e inadecuado a los servicios prestados, los amenaza con el despido. Los casos judiciales en los que se impugna el art. 629 c.p. se trata de acontecimientos en los que el empleador, bajo amenaza de despido, obliga al trabajador a firmar cartas de renuncia en blanco (y/o la renuncia a otras prestaciones de seguridad social) o la restitución de parte del salario que le había pagado, clasificado por los magistrados como conducta adicional y distinta de la imposición de condiciones de explotación.

NIVEL NACIONAL:

Marco sobre legislación penal y migratoria nacional (comparación entre el derecho escrito y el derecho en acción)

- ***Delitto di favoreggiamento dell'immigrazione clandestina: art. 12, co. 3-ter, lett. a) e b) e co. 5***

  Co. 3. *Salvo che il fatto costituisca più grave reato, chiunque, in violazione delle disposizioni del presente testo unico, promuove, dirige, organizza, finanzia o effettua il trasporto di stranieri nel territorio dello Stato ovvero compie altri atti diretti a procurarne illegalmente l'ingresso nel territorio dello Stato, ovvero di altro Stato del quale la persona non è cittadina o non ha titolo di residenza permanente, è punito con la reclusione da sei a sedici anni e con la multa di 15.000 euro per ogni persona nel caso in cui: a) il fatto riguarda l'ingresso o la permanenza illegale nel territorio dello Stato di cinque o più persone; b) la persona trasportata è stata esposta a pericolo per la sua vita o per la sua incolumità per procurarne l'ingresso o la permanenza illegale; c) la persona trasportata è stata sottoposta a trattamento inumano o degradante per procurarne l'ingresso o la permanenza illegale; d) il fatto è commesso da tre o più persone in concorso tra loro o utilizzando servizi internazionali di trasporto ovvero documenti contraffatti o alterati o comunque illegalmente ottenuti; e) gli autori del fatto hanno la disponibilità di armi o materie esplodenti(0).*

  Co. 3-ter*. La pena detentiva è aumentata da un terzo alla metà e si applica la multa di 25.000 euro per ogni persona se i fatti di cui ai commi 1 e 3: a) sono commessi al fine di reclutare persone da destinare alla prostituzione o comunque allo sfruttamento sessuale o lavorativo ovvero riguardano l'ingresso di minori da impiegare in attività illecite al fine di favorirne lo sfruttamento; b) sono commessi al fine di trame profitto, anche indiretto***.**

Co. 5. *Fuori dei casi previsti dai commi precedenti, e salvo che il fatto non costituisca più grave reato, chiunque, al fine di trarre un ingiusto profitto dalla condizione di illegalità dello straniero o nell'ambito delle attività punite a norma del presente articolo, favorisce la permanenza di questi nel territorio dello Stato in violazione delle norme del presente testo unico, è punito con la reclusione fino a quattro anni e con la multa fino a lire trenta milioni. Quando il fatto è commesso in concorso da due o più persone, ovvero riguarda la permanenza di cinque o più persone, la pena è aumentata da un terzo alla metà.*

El delito de complicidad en la inmigración ilegal se utiliza para reprimir las conductas de explotación laboral llevadas a cabo mediante el reclutamiento previo de víctimas extranjeras, principalmente reclutadas en el extranjero, en una forma agravada por el propósito de explotación laboral y de lucro injusto. Su uso genera problemas de coordinación con el caso de trata (art. 601 código penal) y con el art. 603-bis del Código Penal, tanto en cuanto a la tipificación jurídica de la conducta como en materia de protección. Con respecto a la protección de las víctimas, el uso de la ley desplaza la atención del trabajador víctima de explotación al trabajador "ilegal", con un desplazamiento en el centro de gravedad de la protección de la dignidad de la persona a la protección de la seguridad pública. Lo dicho parecería confirmarse por el hecho de que en la mayoría de los casos en que los investigadores utilizan el art. 12 T.U.I., que no permite ninguna forma de protección a los trabajadores explotados, como cargo único o en combinación con el art. 603 bis del Código Penal, a la denuncia del empleador le sigue una denuncia del propio trabajador para que se inicien procedimientos de expulsión en lugar de aquellos para la activación de vías de protección.

Respecto al nivel de calificación del caso de explotación, cuando la contratación se realiza con el objetivo específico de asignar al trabajador a la explotación, el caso podría considerarse en su conjunto, como una única conducta de explotación, y remontarse a disposiciones más consistentes del art. 603 bis del Código Penal, castigado con mayor gravedad, o del delito de trata de seres humanos, que a su vez podría absorber no sólo el art. 12 TUI. – pero también el mismo art. 603 bis c.p. Se observa que cuando la explotación atañe al ámbito sexual, la jurisprudencia tiende más favorablemente a considerar la conducta de complicidad como absorbida por la de trata de personas.

- **Art. 22,** condotta di occupazione della manodopera irregolare sul territorio (e in condizioni di sfruttamento):
  Co. 12. Il datore di lavoro che occupa alle proprie dipendenze lavoratori stranieri privi del permesso di soggiorno previsto dal presente articolo, ovvero il cui permesso sia scaduto e del quale non sia stato chiesto, nei termini di legge, il rinnovo, revocato o annullato, è punito con la reclusione da sei mesi a tre anni e con la multa di 5000 euro per ogni lavoratore impiegato.

  12-bis. Le pene per il fatto previsto dal comma 12 sono aumentate da un terzo alla metà:

  a) se i lavoratori occupati sono in numero superiore a tre;

  b) se i lavoratori occupati sono minori in età non lavorativa;

c) se i lavoratori occupati sono sottoposti alle altre condizioni lavorative di particolare sfruttamento di cui al terzo comma dell'articolo 603-bis del codice penale.

El párrafo 12 bis fue introducido por el Decreto Legislativo núm. 109/2012, que implementó la **Directiva 2009/52/CE** que pedía desalentar la contratación de inmigrantes que residen ilegalmente en los Estados miembros previendo la introducción de sanciones penales para los empleadores que los contraten. La ley es pertinente para castigar el comportamiento laboral de ciudadanos extranjeros sin permiso de residencia sin la presencia de un tercer intermediario y cuando el empleo se impone en condiciones de explotación. Hasta la reforma del art. 603 bis c.p. este era el único caso que permitía procesar penalmente al empleador culpable de explotación, pero sólo si los explotados eran trabajadores extranjeros sin permiso de residencia. Según la ley 199, hay dos casos, n. 2, co. 1, art. 603 bis c.p. y coma 12 bis, art. 22 T.U.I., que sancionan de formas sensiblemente diferentes a quienes efectivamente realicen la misma conducta de utilización de mano de obra en condiciones de explotación, en función de su estatus y nacionalidad: de 1 a 6 años en el art. 603 bis c.p. (caso básico) y de 9 meses a 4 años y 6 meses en el art. 22, co. 12 bis T.U.I. (caso agravado). Esto puede dar lugar a una discriminación punitiva respecto de un mismo incidente de explotación, en función de la nacionalidad de la víctima, y también entre los autores del delito, con un favor rei para los empresarios frente a los caporales (intermediarios).

Casos prácticos de jurisprudencia de las cortes nacionales en el sector agrícola o en otros sectores

El Centro Interuniversitario de investigación L'Altro Diritto, junto con la FLAI-CGIL, ha iniciado un análisis del funcionamiento de las disposiciones penales utilizadas para combatir la explotación laboral. Gracias sobre todo a los informes del FLAI-CGIL nacional, el Centro recopila noticias periodísticas sobre investigaciones o juicios por delitos relacionados con la explotación laboral, contacta con las oficinas judiciales donde se desarrollan estos procesos, recupera los documentos del proceso (desde la solicitud de la aplicación de medidas cautelares de las fiscalías hasta las sentencias) y las analiza. En el laboratorio también participa L'altro Diritti ODV, que, ampliando una actividad realizada hace unos años en Toscana, ha creado, nuevamente en colaboración con FLAI-CGIL, una oficina de segundo nivel para recopilar informes de explotación a nivel nacional. por parte de sindicatos y entidades sociales privadas. La mesa de segundo nivel acompaña a quienes realizaron la denuncia brindándoles instrucciones en tiempo real sobre cómo iniciar el trámite para poner a salvo a las víctimas y comunicándose con las fiscalías competentes.

https://www.adir.unifi.it/laboratorio/ —> ***Ver casos agricoltura***

- **Cassazione penale, Sez. V, sentenza n. 40045 del 12 novembre 2010**: confirmación de la condena por los artículos 600 del Código Penal y 601 del Código Penal de algunos acusados que habían publicado en la prensa de Polonia y de otros países del Este, así como en Internet, anuncios engañosos sobre trabajos bien

remunerados en Italia que garantizaban el traslado, alojamiento y comida en el lugar de destino donde células individuales seleccionaban a los trabajadores en los campos del sur de Italia y los explotaban. Sentencia dictada antes de la reforma tanto del art. 601 tanto de la introducción como de la reforma del art. 603-bis del código penal.

- **Cass. Pen., Sez. V, sent. n. 17095/2022**: Caso Nardò (o juicio Sabr) sobre episodios de mafia y explotación laboral perpetrados, entre 2008 y 2011, contra algunos trabajadores extranjeros, incluidos algunos inmigrantes ilegales de la zona, empleados en el campo de Nardò, en Apulia. El Tribunal Supremo anula la sentencia de casación y reconoce la absorción del art. 603-bis del art. 600 del Código Penal (esclavitud), pero no identifica la existencia del delito de trata de personas.

- ***Caso Boschetari*:** Tribunale di Catania, Sez. Gip/Gup, sent. n. 1397/2019; Corte d'Assise di Siracusa, sent. n. 2/2021: el único caso de tráta de mano de obra agrícola tras la reforma del art. 603-bis del código penal y 601 del código penal. La banda había desarrollado una organización ramificada que comenzó con el reclutamiento en Rumania de personas necesitadas que luego fueron trasladadas a Italia y utilizadas en trabajos rurales en la zona transformada de Vittoria y Acate, en condiciones de subyugación. A menudo, quienes llegaban a Italia eran privados de su pasaporte, eran aislados y las mujeres también eran enviadas a la prostitución, que a menudo se llevaba a cabo junto con la actividad principal de trabajar en el campo, a menudo en condiciones inhumanas y prohibitivas.

Intermediación ilícita y explotación laboral:

- Aprovechando el estado de necesidad, entendido como "no un estado de necesidad capaz de aniquilar absolutamente cualquier libertad de elección, sino más bien una situación de dificultad grave, incluso temporal, un tormento urgente, capaz de limitar la voluntad del víctima e inducirla a aceptar condiciones especialmente desventajosas". (Cass. 24388/22; 7861/22; 24441/21) + Ordenanza GUP Prato 2019: "la noción de estado de necesidad tiene un valor personalista más amplio, que concierne a cualquier ámbito de la vida de la persona y no se refiere únicamente al 'aspecto económico-financiero'.

Trata de personas o esclavitud:

- Aprovechar una posición de vulnerabilidad, entendida como "la ausencia de otra opción eficaz y aceptable" (Cass. 17095/22)

Normativa sancionadora laboral y referencia a otra normativa relevante que viene utilizada en los casos concretos a nivel nacional (con link)

- Art. 18 D. Lgs. 276/2003 (somministrazione di manodopera fraudolenta) (https://www.normattiva.it/uri-res/N2Ls?urn:nir:stato:decreto.legislativo:2003;276~art18!vig=#:~:text=Art.,18&text=1.,per%20ogni%20giornata%20di%20lavoro).
- Artt. 38 e 40 D. Lgs. 81/2015 (Somministrazione di manodopera irregolare)(https://www.gazzettaufficiale.it/eli/id/2015/06/24/15G00095/sg)
- Artt. 13 e 14 D.Lgs. 81/2008 (sospensione dell'attività imprenditoriale) e Allegato I del D.Lgs. n. 81 del 2008 come interpretati dalla nota n. 162 del 24 gennaio 2023 dell'Ispettorato del Lavoro (https://olympus.uniurb.it/index.php?option=com_content&view=article&id=29541:inl,-prot-24-gennaio-2023,-n-162-art-14,-d-lgs-n-81-2008-adozione-provvedimento-di-sospensione-e-microimpresa-richiesta-parere&catid=6&Itemid=137);
- art. 14 del D.Lgs. n. 124/2004 (istituto della disposizione) (https://www.normattiva.it/uri-res/N2Ls?urn:nir:stato:decreto.legislativo:2004;124~art14);
- articolo 3 del decreto-legge 22 febbraio 2002, n. 12, convertito, con modificazioni, dalla legge 23 aprile 2002, n. 73 (sanzioni lavoro nero)

ACTORES que opèran en concreto: Fiscalía, cuerpos institucionales/policiales, ONGs, sindicatos, inspección de trabajo, organizaciones de trabajadores, organizaciones empresariales, etc.

Se vea: *https://rm.coe.int/greta-2024-03-fgr-ita-en-2750-4314-7273-1/1680ae9f81*

186. ***The National Labour Inspectorate (NLI) and the Carabinieri Command for the Protection of Labour both play a role in the prevention of trafficking for the purpose of labour exploitation and the detection of potential victims.*** *As mentioned in previous GRETA reports, the NLI is responsible for ensuring the correct implementation of labour and social regulations. Labour inspectors conduct unannounced inspections in workplaces. They can only enter private homes with the authorisation of the owner, unless the private home coincides with the address of an entrepreneur or registered company.*

187. There are 2,412 certified labour inspectors and technical inspectors across Italy (data as of 31 December 2022), of whom 340 labour inspectors were recruited at the end of 2022 and were not yet operational at the time of GRETA visit as they had not completed their initial training. About 1,600 labour inspectors can effectively participate in inspections. In the Piedmont region, which was visited by GRETA, there are some 185 labour inspectors and 69 technical inspectors, for some 220,000 entities subject to inspection, which is clearly not sufficient. GRETA recalls the importance of allocating sufficient human resources to ensure the effectiveness of labour inspectorates, and refers to the relevant standards established by ILO. In their comments on the draft report, the Italian authorities indicated that the recruitment plan of the NLI for 2022-2024 forecasts 2,580 staff, of whom 900 are labour inspectors and 1,174 technical inspectors.

188. Further, the Carabinieri Command for the Protection of Labour, which is functionally placed under the Ministry of Labour and Social Policy, is tasked with the fight against illegal employment, severe labour conditions and exploitation. Officers of the Carabinieri Command have qualifications to act as both labour inspectors and criminal police officers. They carry out autonomous operations or act in support of other agencies. There are 581 officers trained as labour inspectors in the Carabinieri Command for the Protection of Labour.

- ***Italia, Ispettorato Nazionale del Lavoro, Linee guida per l'attività di vigilanza in materia di "intermediazione illecita e sfruttamento del lavoro", Circolare n. 5, 2019.***

https://www.ispettorato.gov.it/files/2023/01/Circolare-n-5-del-28022019-vigilanza-caporalato.pdf

La estrategia implementada por el MLPS para combatir el fenómeno de la explotación laboral y el caporalato, en línea con la **programación plurianual integrada 2021-2027**, mejora el uso complementario de los recursos asignados -nacionales y comunitarios- para cubrir territorios, objetivos e intervenciones de un carácter diversificado.

La Dirección General de Políticas de Inmigración e Integración financia proyectos para la promoción del trabajo regular y la lucha contra la explotación y la mafia, inicialmente sólo en el sector agrícola y, a partir de 2021, en todos los sectores laborales.

La acción de coordinación de la Dirección General prestó atención específica a dos dimensiones: la '**gobernanza territorial multistakeholder**', con la activación de redes compuestas y la conexión entre los diferentes proyectos insistentes en un mismo territorio, y la '**gobernanza multidimensional o multinivel**' que ha permitió activar modelos efectivos de intervención de la administración pública, a través de la coordinación entre y con las instituciones. En particular, en lo que respecta a las actividades de supervisión, gracias a algunas iniciativas financiadas por la Dirección General, se llevaron a cabo acciones de inspección en grupos de trabajo con la participación de mediadores culturales y el establecimiento de equipos de trabajo multidisciplinarios.

Este método de trabajo innovador ha permitido planificar e implementar intervenciones específicas en todo el territorio nacional, así como la posibilidad de garantizar una asistencia oportuna y concreta a los trabajadores extranjeros que son víctimas potenciales de explotación, también a través del establecimiento de una relación de mayor confianza y cooperación con los inspectores del trabajo, como representantes de las instituciones nacionales.

Las intervenciones del Ministerio de Trabajo y Políticas Sociales comenzaron con el Programa Su.Pr.Eme. Italia (protagonista del Sur en la superación de las emergencias en un contexto de grave explotación y grave marginación de los extranjeros presentes regularmente en las cinco regiones menos desarrolladas) financiado dentro de los fondos

AMIF – Emergency Funds (AP2019) della Commissione Europea – DG Migration and Home Affairs (https://integrazionemigranti.gov.it/it-it/Dettaglio-progetto/id/7/SUPREME-Italia). P.I.U. Su.Pr.Eme. (Vías de salida individualizadas de la explotación) es una intervención integradora y complementaria del Programa Su.Pr.Eme. Italia en las zonas con mayor presencia de trabajadores migrantes estacionales en el sector agrícola y en las zonas urbanas de las cinco regiones del sur de Italia involucradas. El proyecto, que comenzó en octubre de 2019, duró dos años. En 2019, el

Ministerio de Trabajo y Políticas Sociales emitió una convocatoria pública para la promoción del trabajo regular en la agricultura y la lucha contra la explotación y la mafia, estructurada con una asignación financiera mixta del FSE-PON Inclusión (para los menos desarrollados y en transición) y sobre el FAMI (para las restantes Regiones), según un principio de complementariedad geográfica.

La Comunicación promueve condiciones de trabajo regular, combatiendo el fenómeno de la explotación laboral en la agricultura a través de la financiación de proyectos territoriales destinados a la atención de víctimas o víctimas potenciales de explotación y su inserción/reintegración sociolaboral. Como parte del Aviso, se admitieron para financiación 17 propuestas de proyectos. A partir de 2020, se han iniciado 16 proyectos y actualmente están todos terminados (14 relacionados con el lote AMIF y 2 financiados en el marco de PON Inclusión)

https://integrazionemigranti.gov.it/it-it/Dettaglio-progetto/id/16/Prevenzione-econtrasto-dello-sfruttamento-lavorativo-in-agricoltura-Avviso-12019.

Otro proyecto importante es ALT Caporalato!, financiado por el Ministerio de Trabajo y Políticas Sociales en colaboración con la Inspección Nacional del Trabajo (INL) y la Organización Internacional de las Migraciones (OIM). El proyecto nació, en complementariedad con el proyecto SU.PR.EME, de la necesidad de reforzar la acción para luchar contra la explotación laboral también en ámbitos distintos de la agricultura y en el resto de regiones italianas. Las intervenciones previstas se refieren a: la capacitación del personal empleado en las operaciones de inspección, el establecimiento de grupos de trabajo de inspección multiinstitucionales con el apoyo de los mediadores culturales de la OIM, el fortalecimiento del equipo técnico-instrumental disponible para el personal y la organización de campañas de sensibilización. Promoción e información dirigida a personas migrantes víctimas de explotación laboral. El proyecto está actualmente en marcha (https://italy.iom.int/it/alt-caporalato).

En 2021, el Ministerio de Trabajo y Políticas Sociales emitió una manifestación de interés para la presentación de ideas de proyectos de intervenciones para apoyar la integración social, sanitaria, de vivienda y laboral de nacionales de terceros países que son víctimas y víctimas potenciales de explotación laboral en el marco del PON Inclusión FSE 2014/2020 y otros recursos nacionales o europeos dirigidos a las regiones centro-norte. En 2022, se aprobaron e iniciaron las siguientes propuestas de proyecto: el proyecto Common Ground - Acciones interregionales para combatir la explotación laboral y apoyar a las víctimas llevadas a cabo por la Región de Piamonte como líder, la Región de Véneto, Friuli Venezia Giulia, Liguria y Emilia Romagna; el proyecto S.O.L.e.IL - Servicios de orientación laboral y empoderamiento interregional para la implementación y gestión de intervenciones específicas destinadas a la integración social, sanitaria, habitacional y laboral de ciudadanos de terceros países víctimas y víctimas potenciales de explotación laboral, promovido por las Regiones del Lacio, Toscana, Marcas, Abruzos; el proyecto INLAV - Integración Laboral - promovido por la Región de Lombardía; el proyecto CASLIS, de propiedad de la Región de Cerdeña; El proyecto Umbría legal y segura: intervenciones para apoyar la integración y combatir la explotación laboral, organizado por la Región de Umbría.

Planes nacionales/regionales/interregionales de contraste a la explotación agrícola o en otros sectores

Nivel europeo:

*The **EU Strategy on combating trafficking in human beings (2021-2025)** emphasises that third-country national victims of trafficking face additional difficulties, including barriers to identification. The situation of the victims requires specific consideration, as victims can become accessible to traffickers and be exposed to risks of being re-trafficked.*

Protecting, supporting and empowering victims of trafficking, especially women and children is a priority under the EU Strategy. Ensuring adequate protection, assistance and support to victims remains a challenge. Moreover, opportunities for the victims to rebuild their lives remain limited, as integration and rehabilitation programmes need to be further developed, including with durable solutions such as inclusion into the labour market.

- *priorities and key actions of the EU Strategy on Combating Trafficking in Human Beings (2021-2025), the Common Anti-Trafficking Plan to address the risks of trafficking in human beings and support potential victims among those fleeing the war in Ukraine, and other relevant policy initiatives, including the New Pact on Migration and Asylum, the EU Action Plan on Integration and Inclusion 2021-2027 and the Renewed Action Plan against Migrant Smuggling 2021-2025.*

Other relevant documents published by the European Commission and EU Agencies should also be considered, in particular:

• European Commission, Fourth Report on the progress made in the fight

against trafficking in human beings (2022)

• European Commission, Statistics and trends in trafficking in human being in

the European Union in 2019-2020 (2022)

• Decision by the European Parliament, 1st reading, 2022/0426(COD) Amending

Directive 2011/36 Preventing and combating trafficking in human beings and

protecting its victims (2024)

• European Commission, Evaluation of Directive 2011/36/EU on preventing and

combating trafficking in human beings and protecting its victims (2022)

• Europol, European Migrant Smuggling Centre 6th Annual Report (2022)

• Europol, European Union Serious and Organised Crime Threat Assessment

(2021)

• Eurojust, Report on Trafficking in Human Beings: Best practice and issues in

judicial cooperation (2021)

• *JHA Agencies, Joint report of the JHA agencies' network on the identification and protection of victims of human trafficking (2021)*

• *European Commission, Study on Reviewing the Functioning of Member States' National and Transnational Referral Mechanisms (2020)*

• *European Commission, Study on the economic, social and human costs of trafficking in human beings within the EU (2020)*

• *European Union Asylum Agency, Asylum Report (2023)*

Nivel nacional:

Con decreto no. 221 de 19 de diciembre de 2022, la Ministra de Trabajo y Políticas Sociales, Marina Elvira Calderone, adoptó el **Plan Nacional de lucha contra el trabajo no declarado con referencia al trienio 2023-2025 (***https://integrazionemigranti.gov.it/it-it/Ricerca-news/Dettaglio-news/id/3164/Aggiornato-il-Piano-nazionale-emersione-lavoro-sommerso*), elaborado por la Mesa Técnica presidida y coordinada por el Director General de Relaciones Laborales del Ministerio, Romolo De Camillis y compuesto por los Directores Generales de las DG Inmigración y Políticas Activas, el Comisario Extraordinario de ANPAL y representantes del Ministerio del Interior, Conferencia de Regiones y Provincias Autónomas, Guardia di Finanza, Comando de los Carabineros para la Protección Laboral, INL, INPS, INAIL, OCDE, ISTAT, Banco de Italia, así como investigadores y académicos expertos en el tema. El Plan, en línea con las indicaciones del PNRR, entró en vigor el 21 de diciembre de 2022 con la publicación en la página web del Ministerio de Trabajo y Políticas Sociales en la sección dedicada a la publicidad legal y el aviso publicado en el Boletín Oficial. norte. 298 de 22 de diciembre de 2022. Esto representa la consecución, dentro del plazo del 31 de diciembre de 2022, del Hito M5C1-8: "Entrada en vigor de un plan nacional y hoja de ruta de implementación para la lucha contra el trabajo no declarado en todos los sectores económicos" del PNRR. El Plan Nacional constituye la oportunidad para que Italia se dote - por primera vez - de una estrategia estable capaz de potenciar el papel y las sinergias entre los distintos actores, no sólo institucionales, implicados en la prevención y la lucha contra el trabajo irregular y en la evaluación. de políticas, según un enfoque multiinstitucional, también en relación con la diversidad de sectores productivos y contextos territoriales.
El objetivo declarado del Plan es la lucha transversal contra el fenómeno del trabajo no declarado en todos los sectores económicos implicados, a través de un calendario de ejecución que incluye actividades de:

– cumplimiento y supervisión, que se caracterizan por una amplia gama de aplicaciones;

– especial atención dedicada a los sectores del trabajo doméstico y de la agricultura;

– racionalización del sistema sancionador, garantizando un equilibrio entre cumplimiento y sanciones en sentido estricto, para evitar que el recurso al trabajo no declarado resulte conveniente para los empresarios.

El Plan Nacional está vinculado al proceso de reforma del sistema de políticas activas laborales, que tiene como objetivo fortalecer los Centros de Empleo y los servicios de intermediación oferta/demanda. La implementación del Plan Nacional implica la consecución de dos objetivos cuantitativos:

1. el aumento de al menos un 20 % en el número de inspecciones en comparación con el período 2019-2021 hasta finales de 2024;

2. la reducción de la incidencia del trabajo no declarado en al menos 2 puntos porcentuales en los sectores económicos afectados por el Plan Nacional.

A nivel metodológico, se prevé la adopción de indicadores estadísticos basados en información directa e indirecta, que proporcionen tanto un seguimiento de los distintos sectores económicos o tipos de empresas más afectados por las políticas del Plan (indicadores microeconómicos) como una visión global del trabajo no declarado. en Italia (indicador macroeconómico).

Por último, el plan nacional tiene en cuenta las sinergias con el **Tavolo Caporalato**, inicialmente creado por un período de tres años y cuyo funcionamiento se prorrogó hasta el 3 de septiembre de 2025.

- El **Plan Trienal (2020-2022)** (https://www.lavoro.gov.it/temi-e-priorita/immigrazione/focus-on/tavolo-caporalato/pagine/piano-triennale-2020-2022**)**, aprobado por el Tavolo Caporalato en su reunión celebrada el 20 de febrero de 2020, desarrolla la estrategia nacional para combatir la intermediación ilícita (caporalato) y la explotación laboral en la agricultura. El Plan es el resultado de más de un año de trabajo y es el resultado de la discusión entre todos los miembros y participantes en las reuniones del Tavolo Caporalato y los Grupos: instituciones (a nivel nacional y local), representantes de los trabajadores y empresarios de el sector agrícola y alimentario, principales asociaciones del tercer sector. El Plan se abre con un primer apartado introductorio dedicado al análisis del contexto: los datos disponibles respecto del sector agrícola y la incidencia de los fenómenos de explotación, las medidas existentes para luchar contra la mafia, la legislación pertinente, las iniciativas llevadas a cabo por las distintas instituciones a nivel el nivel nacional.
  La segunda sección está dedicada a identificar las prioridades de intervención. Se han identificado siete áreas temáticas principales: (i) Prevención, supervisión y represión del fenómeno del caporalato; (ii) Cadena de producción agroalimentaria, precios de los productos agrícolas; (iii) Intermediación entre la oferta y la demanda de empleo; (iv) Transporte; (v) Alojamiento temporal y pensiones para trabajadores estacionales (vi) Red de trabajo agrícola de calidad; (vii) reinserción social y laboral de víctimas de explotación laboral. También hay tres áreas de acción transversales: la preparación de un sistema de información para el intercambio de datos e información, el desarrollo de un sistema unitario para la protección y asistencia a las víctimas, una campaña de comunicación institucional para informar correctamente a todos los sujetos involucrados. Una vez

identificadas las prioridades de intervención, la tercera sección se dedica al plan de acción propiamente dicho. La implementación del Plan se divide en tres fases diferentes: a una fase inicial de análisis del fenómeno le siguen intervenciones de emergencia en las zonas más críticas y luego se pasa a una acción sistémica que abarca todo el territorio nacional. Este último se estructura en cuatro ejes prioritarios que se refieren a: (i) prevención, (ii) supervisión y lucha contra el fenómeno, (iii) protección y asistencia a las víctimas, (iv) su reinserción sociolaboral. Para cada uno de estos ejes, el Plan identifica las actuaciones prioritarias a desarrollar (en un total de 10 actuaciones de las cuales 7 dedicadas a la prevención) en las que participan las distintas administraciones a nivel central, autonómico y local.

- Documento de programaciòn de vigilancia del Inspectorado Nacionàl de Trabajo, 2024: https://www.confetra.com/wp-content/uploads/circ121-2024.pdf;
- El 19 de octubre de 2022, el Consejo de Ministros, a propuesta del Presidente, la Ministra de Igualdad de Oportunidades y Familia y el Ministro del Interior, resolvió adoptar el **Plan de Acción Nacional contra la trata y la explotación grave de seres humanos en relación con la período 2022-2025 (***https://www.pariopportunita.gov.it/it/politiche-e-attivita/tratta-degli-esseri-umani-e-grave-sfruttamento/piano-nazionale-d-azione-contro-la-tratta-e-il-grave-sfruttamento-degli-esseri-umani-2022-2025/***),** implementando la Directiva de la UE 2011/36 que establece estándares mínimos relacionados con la definición de delitos y sanciones en el contexto de la trata de seres humanos y disposiciones comunes para los Estados miembros de la UE. El Plan define estrategias y acciones plurianuales encaminadas a la sensibilización, prevención, emergencia e integración social de las víctimas y se basa en los cuatro lineamientos que guían la lucha contra la trata de personas a nivel internacional.

PROTECCIÓN VÍCTIMAS: Normativa o previsiones para la protecciòn de las victìmas a nivèl internacional y regional

A nivel de Unión europea:

- ***Directiva del Consejo de la Unión Europea relativa al permiso de residencia (Directiva 2004/81/CE del Consejo, de 29 de abril de 2004).*** *El objetivo de esta Directiva es mejorar el marco legislativo de la Unión Europea para combatir la trata de personas y la inmigración ilegal otorgando permisos de residencia de duración limitada a las víctimas de la trata. A la expiración del período de reflexión (véase el instrumento 7.1), si un Gobierno estima que una persona víctima de la trata cumple los criterios establecidos, podrá expedirle un permiso de residencia de duración limitada, dependiente de la duración de las investigaciones o las acciones judiciales. El artículo 8 establece que para obtener el permiso, la víctima ha de mostrar una clara voluntad de cooperar con las autoridades competentes y ha de romper todas las relaciones con los presuntos autores del delito de*

trata de personas o de acciones de ayuda a la inmigración ilegal. Los titulares del permiso de residencia podrán acceder al mercado laboral, a la formación profesional y a la educación, conforme a las condiciones y los procedimientos establecidos por los Gobiernos nacionales. El texto completo de la Directiva se encuentra en: https://eur-lex.europa.eu/ES/legal-content/summary/residence-permit-for-victims-of-human-trafficking.html

- GRETA, ***Proposal for a European Strategy and Priority Actions on combating and preventing trafficking in human beings (THB) and protecting the rights of trafficked and exploited persons***, Opinion No 7/2010 (https://documentation.lastradainternational.org/lsidocs/opinion_7_2010_eu%20expert%20group.pdf): Sobre la necesidad de revisar la Directiva 2004/81/CE, GRETA señaló que el sistema de protección de las víctimas de la trata establecido en la Directiva era ineficaz tanto debido a la naturaleza de recompensa de los mecanismos de protección como porque el instrumento no garantizaba un derecho efectivo a establecerse en el territorio para las víctimas una vez concluido el proceso penal, y para la exclusión de los mecanismos de protección de los ciudadanos europeos víctimas de trata.

La Directiva n. 81 de 2004 pone como requisito (limitante), por la activaciòn de protección de la víctima, la misma colaboración:

(Art. 1) The purpose of this Directive is to define the conditions for granting residence permits of limited duration, linked to the length of the relevant national proceedings, to third-country nationals who cooperate in the fight against trafficking in human beings or against action to facilitate illegal immigration.

- *Esta Directiva debe consultarse junto con la Directiva 2011/36/UE relativa a la prevención y lucha contra la trata de seres humanos y a la protección de las víctimas. Esta última Directiva constituye un marco jurídico horizontal tanto para ciudadanos de la UE como de fuera de la UE y ha reforzado la mayoría de las disposiciones de la Directiva 2004/81/CE del Consejo, incluido el marco de protección y asistencia para menores.*
  Sigue presente, de todas maneras, el problema y la ambigüedad de la limitante referencia a la colaboración de las víctimas. De hecho, aunque la Directiva de 2011 en el artículo 11 (par. 3) explícitamente excluye la colaboración como necesaria para activar la protección de la víctima, al mismo tiempo hace referencia a la Directiva de 2004 que predice dicha colaboración.

(Art. 11 - Assistance and support for victims of trafficking in human beings)

1. Member States shall take the necessary measures to ensure that assistance and support are provided to victims before, during and for an appropriate period of time after the conclusion of criminal proceedings in order to enable them to exercise the rights set out in Framework Decision 2001/220/JHA, and in this Directive.

2. Member States shall take the necessary measures to ensure that a person is provided with assistance and support as soon as the competent authorities have a reasonable-grounds indication for believing that the person might have been subjected to any of the offences referred to in Articles 2 and 3.

3. Member States shall take the necessary measures to ensure that assistance and ***support for a victim are not made conditional on the victim's willingness to cooperate in the criminal investigation, prosecution or trial****, without prejudice to Directive 2004/81/EC or similar national rules.*

A nivel regional:

El Convenio del Consejo de Europa núm. 197 sobre la lucha contra la trata de seres humanos, aprobado en Varsovia el 16 de mayo de 2005, creado con el objetivo de "reforzar la protección establecida por el Protocolo y desarrollar las disposiciones contenidas en él", proporciona una definición de "trata de seres humanos" similar al del Protocolo de las Naciones Unidas y proporciona, desarrollándolos aún más, múltiples medidas para la protección y promoción de los derechos humanos de las víctimas de la trata.

De conformidad con las disposiciones de la Convención, los Estados Partes deben, Art. 12 - https://www.idhc.org/img/butlletins/files/ConveniodeConsejoEuropaTrata%281%29.pdf:

• preparar las medidas necesarias para identificar a las víctimas de la trata, garantizando que las autoridades competentes, que deben contar con personal capacitado y calificado al respecto, no ordenen la expulsión de personas de las que tengan motivos razonables para creer que una persona ha sido víctima de trata;

• proteger la privacidad y la identidad de las víctimas;

• tomar las medidas necesarias para proporcionar asistencia a las víctimas para su recuperación física, psicológica y social y, por tanto, garantizando al menos un alojamiento adecuado y seguro, asistencia psicológica y material, acceso a atención médica de urgencia, información relativa a sus derechos y la asistencia necesaria en el proceso penal;

• tomar las medidas necesarias para garantizar que la asistencia a una víctima no sea sujeto a su voluntad de testificar;

• prever en la legislación nacional un período de "recuperación o reflexión" de al menos 30 días para permitir que la víctima se recupere, escape de la influencia de los traficantes y/o tomar decisiones sobre si desean colaborar con las autoridades. Este beneficio debe reconocerse siempre que existan motivos razonables para creer que la persona es víctima de trata y signifique que durante este período no pueda ejecutarse ninguna orden de expulsión contra la persona;

• expedir un permiso de residencia renovable a las víctimas.

El Convenio del Consejo de Europa introdujo el concepto de "Identificación de las víctimas de la trata" que con el tiempo se ha convertido en un aspecto central en las intervenciones para proteger a dichas personas dada la conciencia de la importancia de poder "interceptar" a las víctimas que en muchas situaciones, no se manifiestan fácilmente.

Normativa o previsiones para la protecciòn de las victìmas a nivèl nacional (y casos, ejemplos,..)

Una definición interesante, aunque no incluida en la norma de fuente primaria, está contenida en las Directrices Nacionales sobre identificación, protección y asistencia a las víctimas de explotación laboral en la agricultura adoptadas el 7 de octubre de 2021 por la Conferencia Conjunta como parte del plan de combate trienal al caporalato, donde leemos «Víctima de explotación laboral es una persona cuyo estado de vulnerabilidad es tal que compromete fuertemente su libertad de elección, induciéndola a aceptar condiciones de trabajo injustas tras el aprovechamiento de su estado de necesidad por parte de intermediarios y de usuarios". El texto se puede encontrar en el enlace: *https://www.lavoro.gov.it/priorita/Documents/Linee-Guida%20vittime%20sfruttamento%20lavorativo_P_14_CU_Atto_Rep_n_146_7_ott_2021.pdf.*
Las Directrices describen un Mecanismo de Referencia nacional específico, que define tareas y procedimientos de coordinación entre los distintos sujetos que en diferentes capacidades y con diferentes mandatos participan en la lucha contra la explotación laboral y la protección de los trabajadores víctimas. También describen los procedimientos operativos para la correcta identificación y agarre a cargo de personas que son víctimas de situaciones de explotación laboral.

Los proyectos que se lanzaron a partir de 2019 encajan en este contexto Ministerio de Trabajo y Políticas Sociales, encaminados a implementar las disposiciones del plan trienal y, por lo tanto, destinado a proporcionar servicios diversificados y multinivel - desde la identificación, a la asistencia, al acompañamiento a la inclusión sociolaboral - a personas migrantes involucradas en situaciones de explotación en el trabajo. Estos proyectos son ejecutados en los territorios por entidades sociales públicas y privadas y entre algunos de ellos son los mismos que llevan a cabo el programa único de asistencia y emergencia integración social a que se refiere el art. 18, párrafo 3-bis del Decreto Legislativo 286/98.

Por lo tanto, frente a dos Mecanismos de Referencia distintos, que describen procedimientos procesos operativos específicos para cada fenómeno, por un lado la explotación laboral y por el otro, la trata y la explotación grave y que, por tanto, requieren intervenciones parciales diferente a favor de las personas que son víctimas de uno u otro, es necesario identificar un procedimiento de selección preliminar que permita realizar una primera evaluación de cada caso individual y garantizar que, mediante procedimientos de remisión el interesado es atendido en un sistema u otro.

Ambos Mecanismos de Referencia describen un procedimiento destinado a la identificación de personas que son víctimas de explotación laboral o trata estructurada según el modelo en uso en el contexto de intervenciones para proteger a las víctimas de la trata y descrito en las Directrices ACNUR dirigido a las Comisiones Territoriales, a que se refieren ambos documentos: una es llamada «identificación preliminar» – en la que pueden todos los sujetos que potencialmente

entren en contacto con migrantes estén involucrados e solicitantes de asilo y que por tanto pueden interceptar los primeros elementos sintomáticos de la explotación o trata- y que termina con la llamada «identificación formal», dirigida a determinar la situación individual de la persona y por tanto comprender definitivamente si es víctima de explotación o trata - atribuido por ambos documentos a funcionarios de policía judicial, fiscales y órganos que llevan a cabo el programa único de conformidad con el art. 18. Las Directrices sobre la explotación laboral a estos sujetos suman los Inspectores del Trabajo, quienes «como sujetos calificados y competente para adquirir la información y elementos probatorios de la existencia del caso ilícito en cuestión, también intervendrán en la fase de identificación formal de las víctimas."

Gracias a este mecanismo, como resultado de esta evaluación -o mejor dicho, también durante – la persona puede ser canalizada hacia uno u otro sistema de asistencia dependiendo de sus necesidades: cuando éstas también se relacionan con la necesidad de protección (porque la persona es o ha sido víctima de trata o en cualquier caso de una forma de explotación que conlleve un riesgo para la seguridad de la persona) pueden ser enviados al sistema anti-trata, también a través de una propuesta para ingresar a estructuras protegidas, cuando se trata de situaciones que no plantean una necesidad de protección y no permiten (o no exigen) pertenencia al programa único a que se refiere el art. 18, será enviado a los servicios dedicados a las víctimas de explotación laboral.

Lo cierto es que este procedimiento de identificación entraña las dificultades mencionadas, relacionado con la difícil identificación de los límites entre los diferentes fenómenos y con la necesidad de evaluar cada situación individual, a partir de la historia de explotación y por tanto de los indicadores sino también analizando los riesgos que corre la persona, las necesidades que expresa o en todo caso presenta y por lo tanto en última instancia "construyendo" una ruta basada en ellos, incluso independientemente de la rígida división en categorías y sistemas de protección para cada uno de ellos.

(https://www.dirittoimmigrazionecittadinanza.it/archivio-saggi-commenti/saggi/fascicolo-n-1-2024-1/1412-tratta-di-persone-schiavitu-sfruttamento-lavorativo-le-diverse-forme-di-protezione-e-di-tutela-accordabili-in-considerazione-della-varieta-delle-fattispecie-e-dei-bisogni-delle-persone/file).

- *GRETA, Evaluation Italy, 2024 (https://rm.coe.int/greta-2024-03-fgr-ita-en-2750-4314-7273-1/1680ae9f81)*

Measures to prevent and combat trafficking for the purpose of labour exploitation

GRETA urges the Italian authorities to take additional measures to effectively prevent, detect and combat trafficking for the purpose of labour exploitation, taking into account Recommendation CM/Rec(2022)21 of the Committee of Ministers and GRETA's Guidance Note on combating trafficking for labour exploitation. This should include steps to:

- ensure that sufficient resources are made available to labour inspectors to fulfil their mandate and carry out proactive and unannounced inspections, including in remote locations at risk of trafficking, without prior complaints from workers;

- strengthen the monitoring of domestic work, recruitment and temporary work agencies and supply chains, as well as other risk sectors;

- establish safe reporting and effective complaint mechanisms for workers, to ensure that

victims of abuses or exploitative situations can refer their case without fear of repercussions;

- put in place practical co-operation and data sharing agreements between labour inspectors and law enforcement in order to ensure that personal information of workers, whether collected in the course of labour inspections, joint inspections, reporting or complaints mechanisms, is not used for immigration enforcement purposes, but to tackle the perpetrators of trafficking offences;

- guarantee that the living and working conditions of migrant workers, including in the agricultural sector, meet all the requirements laid down in the legislation with a view to

preventing abuse and exploitation. Immediate action should be taken to close down informal settlements, provide durable living and working conditions for those living there and ensure that they are able to regularise their residence status (paragraph 204);

GRETA considers that the Italian authorities should:

- expand legal routes to migration and improve the reception system of refugees and asylum seekers as an effective measure to reduce vulnerability to trafficking;

- further train labour inspectors, as well as law enforcement officers, prosecutors and judges, on THB for the purpose of labour exploitation and the rights of victims;

- raise awareness among the general public as well as, in a targeted manner, among migrant workers, about the risks of trafficking for the purpose of labour exploitation;

- develop data collection on the number of presumed victims of trafficking detected during labour inspections (paragraph 205);

GRETA invites the Italian authorities to further develop co-operation with specialised NGOs in conducting multi-agency labour inspections (paragraph 206).

Previsiones de la normativa nacional:

Art. 18 TUI

En Italia el artículo 18 de la Ley de inmigración ofrece un permiso de residencia temporal a las víctimas de la trata con el fin de darles la oportunidad de escapar de la violencia y la influencia de la organización delictiva y de participar en un programa de asistencia y reinserción social. Ese permiso de residencia temporal les permite acceder a servicios de asistencia, a la educación, o al mercado laboral.

El permiso tiene una validez de seis meses y puede renovarse por un año o más, si es necesario (se puede además transformar en un permiso por trabajo). Italia ofrece protección a las víctimas tanto si están dispuestas a testificar como si no. Este planteamiento contempla sobre todo la necesidad de proteger a la víctima, y más que la contribución de la misma a las actuaciones penales iniciadas

por el Estado. Desde el punto de vista de los derechos humanos, este modo de proceder, que también incluye el derecho de las víctimas de la trata a trabajar y reinsertarse en la sociedad, es la respuesta más eficaz.

PROBLEMAS APLICATIVOS por las víctimas de explotaciòn laboral y trata por fines distintos de la explotaciòn sexual:

(*E. Santoro*, *La protezione delle vittime di sfruttamento lavorativo: una pratica sovversiva di alcuni capisaldi della nostra cultura giuridico-politica)*

Desde 1998, nuestro ordenamiento jurídico incluye una disposición destinada a ofrecer protección a las víctimas de "violencia y explotación grave", art. 18 T.U.I.. El primer párrafo de este artículo dice:

Quando, nel corso di operazioni di polizia, di indagini o di un procedimento per taluno dei delitti di cui all'articolo 3 della legge 20 febbraio 1958, n. 75, o di quelli previsti dall'articolo 380 del codice di procedura penale, ovvero nel corso di interventi assistenziali dei servizi sociali degli enti locali, siano accertate situazioni di violenza o di grave sfruttamento nei confronti di uno straniero, ed emergano concreti pericoli per la sua incolumità, per effetto dei tentativi di sottrarsi ai condizionamenti di un'associazione dedita ad uno dei predetti delitti o delle dichiarazioni rese nel corso delle indagini preliminari o del giudizio, il questore, anche su proposta del Procuratore della Repubblica, o con il parere favorevole della stessa autorità, rilascia uno speciale permesso di soggiorno per consentire allo straniero di sottrarsi alla violenza ed ai condizionamenti dell'organizzazione criminale e di partecipare ad un programma di assistenza ed integrazione sociale.

Como ha subrayado repetidamente Maria Grazia Giammarinaro, quien, en su papel de Relatora Especial sobre la trata de personas, especialmente mujeres y niños, de las Naciones Unidas, ha sido la comentarista más atenta a la evolución de la interpretación de este artículo y una de las más convencidas de la necesidad de su uso "masivo" para proteger a las víctimas de la explotación, esta disposición es excepcionalmente innovadora. Su carácter excepcional se debe principalmente a que desde su texto, y desde el del art. 27 del Decreto Presidencial 394/1999, que regula concretamente el procedimiento de protección, fue posible derivar una norma que, a través de lo que se ha definido como una "vía social", libera la protección de las víctimas de la necesidad de que éstas se comporten en colaboración judicial. Explicar el contenido del texto del art. 18 y su aplicación inicial (la que definió su primera acepción, la 'norma' que de él se deriva) hay que tener en cuenta que fue aprobada en un momento en el que el instrumento internacional de referencia para combatir la trata de personas volvía a ser la Convención para la represión de la trata de seres humanos y la explotación de la prostitución, adoptada por la Asamblea General de las Naciones Unidas en diciembre de 1949 y abierta a la firma en Nueva York en marzo de 1950. Como su nombre lo indica, esta Convención consideraba sólo un tipo de trata, que tenía como objetivo a la explotación de la prostitución, llegando a identificar la trata con las acciones internacionales que conducen o favorecen esta forma de explotación. La Convención compromete a los Estados adherentes a "castigar" a quien "procure, seduzca o secuestre" a una persona para utilizarla, incluso con su consentimiento, para la prostitución y, en cualquier caso, explote también a quien realice esta actividad (art. 1). como todo aquel que participe en la gestión de los lugares en los que

se practica la prostitución (art. 2). En Italia estas indicaciones fueron implementadas por la famosa ley Merlín (L. 75/1958) en su art. 3 (citado por el art. 18 T.U.I.), mucho antes de que el Parlamento, con la Ley 1173/1966, autorizara la adhesión de Italia a la Convención, e incluso más de veinte años antes de que el gobierno italiano depositara el instrumento de adhesión en 1980. Este hecho explica por qué desde hace años las (malas) aplicaciones del art. 18 son imputables, en casi todos los casos, a los delitos de explotación de la prostitución o trata con fines de prostitución y explotación sexual.

El grupo de personas con derecho a protección identificado por el texto del artículo 18 incluye a las víctimas, además de la explotación de la prostitución, de todos los delitos para los que está prevista la detención en flagrante delito, sólo las víctimas de los delitos de trata (art. 601 c.p.) y la reducción/mantenimiento de la esclavitud/servidumbre (art. 600 c.p.) fueron considerados beneficiarios potenciales de protección. Merece subrayarse que, desde **cuando la Ley 199/2016 introdujo la explotación laboral realizada con violencia o amenazas (art. 603-bis, c. 2, código penal) entre los delitos para los que se prevé la detención en flagrante delito, las víctimas de este caso son dignas de protección**. Una vez más, el indicador significativo son las comunicaciones del Departamento de Igualdad de Oportunidades de la Presidencia del Consejo que, a partir de 2018 (art. 3 c. 9), recordando la Ley 199/2016 sobre explotación laboral en la agricultura, piden "orientar" las propuestas con el fin de "formular proyectos más pertinentes a este tema".

Art. 22 co. 12 quater TUI

En el caso de ciudadanos extranjeros, sin permiso de residencia, víctimas de explotación laboral particular, la ley prevé que el comisario de policía, a propuesta o con el dictamen favorable del fiscal, puede expedir un permiso de residencia al extranjero que haya presentado una denuncia. denunciar y cooperar en el proceso penal iniciado contra el empleador (art. 22, párrafo 12-quater del Decreto Legislativo 286/1998). La denuncia y colaboración del ciudadano extranjero es requisito imprescindible para la expedición de este permiso de residencia, denominado "casos especiales". (*Tribunal de Casación, sección primera. sentencia civil 3393/23: La presentación de la denuncia y la colaboración procesal son alternativas y no acumulativas, basadas a una interpretación lógica de las disposiciones y al cumplimiento de su justificación, encaminada a garantizar un régimen de protección a los extranjeros víctimas de explotación laboral*).

Se trata de un permiso que tiene la misma redacción -casos especiales- que el que, con base en el apartado 4 del artículo 18 de la TUI, se expide a víctimas de trata o explotación grave. Sin embargo, las dos formas de protección no son comparables en términos de supuestos, propósitos y requisitos de aplicación. La diferencia entre ambas protecciones, en particular, radica en el hecho de que el permiso de residencia previsto en el artículo 22, párrafo 12 quater, sólo puede ser expedido por el comisario de policía a propuesta del fiscal. En el caso del art. 18, sin embargo, la propuesta y dictamen favorable de la autoridad judicial, aunque prevista, no es condición indispensable para la expedición del permiso de residencia, ya que la denuncia de la presunta víctima de trata o explotación grave es sólo un elemento secundario frente a la Por tanto, la necesidad de proteger los derechos fundamentales de la víctima no es decisiva a efectos del

permiso de residencia. En tales casos, también se proporciona acceso a programas especiales de emergencia, asistencia y reinserción social.

Datos a nivel nacional de OIM (con informe sobre el número de títulos de residencia que se refieren a los artt. 18 y 22 c. 12 quater TUI, activados en el ámbito de los proyectos y acciones contempladas juntamente a los órganos de control y vigilancia territorial en casos de explotacion laboral): https://italy.iom.int/sites/g/files/tmzbdl1096/files/documents/2024-04/alt-caporalato-due_lattivita-in-sintesi.pdf

CUESTIONES de coneccion entre trata, explotación y asilo:

•*Los **trabajadores migrantes estacionales**, a quienes se les permite ingresar por ley, representan una pequeña proporción de la fuerza laboral agrícola, considerando también que los trabajadores estacionales dentro de la UE (por ejemplo, rumanos y búlgaros) pueden beneficiarse de la libre circulación dentro de la UE y, por lo tanto, no entran en el sistema de cuotas.*

•*Por lo tanto, el reciente crecimiento de la proporción de **solicitantes de asilo** ha contrarrestado la falta de cuotas agrícolas en la fuerza laboral italiana. La actual crisis humanitaria que afectó a Italia en 2011 se intensificó en términos del número de llegadas de migrantes desde 2014, especialmente de países del África subsahariana, trayendo a miles de solicitantes de asilo que buscan mejorar sus condiciones de vida a pesar de ser a menudo víctimas de peligrosos cruces fronterizos y violencias de todos tipos (única manera de legalizar su llegada al país y obtener el reconocimiento de derechos bàsicos es solicitando asilo).*

*Estas llegadas han determinado lo que Dines y Rigo (2015) definieron primero como **"refugeeization",** y lo que Omizzolo (2020b) y Caruso (2022) llamaron más tarde "profughizzazione", de segmentos específicos del trabajo migrante, gracias también a la introducción de la ley no. 142/2015, según la cual **los solicitantes de asilo pueden trabajar 60 días después de presentar su solicitud de asilo**.*

Por lo tanto, se ha respaldado cada vez más la presencia de solicitantes de asilo y titulares de protección internacional como trabajadores poco cualificados en la agricultura en condiciones de precariedad y fragilidad.

Las dificultades para sacar a la luz un caso de trata o una situación en la que existe riesgo de que la persona sea sometida a explotación constituyen un obstáculo para la relación de ayuda. Hacía por el contrario, la identificación temprana nos permite ofrecer medidas de asistencia adecuadas previstas por la legislación vigente para las víctimas de trata con la consiguiente fuga de circuito de explotación.

Cuanto antes se produzca la identificación, más eficaz podrá ser la asistencia proporcionada, ya que, a veces, una intervención oportuna puede evitar que la víctima sea inducida físicamente a la situación de explotación.

De ahí la importancia de una correcta identificación de posibles víctimas de trata entre migrantes, refugiados y solicitantes de protección internacional y de un adecuado sistema de derivación que

prevea la denuncia de presuntas víctimas de trata a personal cualificado en asistencia y protección a favor de estas personas vulnerables.

En este sentido las Comisiones Territoriales para el reconocimiento de la protección internacional tiene un papel importante ya que, durante el examen de la solicitud de protección internacional, pueden encontrar elementos que permitan creer que la persona que solicita protección internacional es víctima de trata.

En el ámbito de la normativa internacional (y complementar italiana) del asilo, una persona puede tener derecho - aparte de las necesidades de protección - también a obtener el reconocimiento del status de refugiado o de protección subsidiaria o de una protección humanitaria. Es importante aclarar que el posible reconocimiento del derecho a un título de residencia por una de estas razones no tiene que ser confundido con la necesaria y paralela o alternativa activación del recurso de protección cuando sea pertinente al caso concreto.

Al igual que el Protocolo de las Naciones Unidas, el Convenio de Varsovia del Consejo de Europa también contiene, en su art. 40, la **cláusula de salvaguardia tenía como objetivo establecer las obligaciones de los Estados de considerar el derecho a la protección internacional y garantizar el principio de no devolución (*non refoulement*).**

En 2016, se difundieron unos primeros instrumentos para la Comisione Territoriale italianas para la identificaciòn de las víctimas de trata (http://www.libertaciviliimmigrazione.dlci.interno.gov.it/sites/default/files/allegati/linee_guida_identificazione_vittime_tratta_0.pdf) por parte de UNHCR y de la Comision nacional de Asilo (MInisterio del Interior).

La primera edición de los Lineamientos, publicada por primera vez en 2016, fue creada como parte del proyecto realizado por ACNUR y la Comisión Nacional por el Derecho de Asilo denominado Mecanismos de Coordinación para víctimas de trata, con el objetivo de implementar la norma contenida en el art. 10 del Decreto Legislativo 24/14 (de actuación en Italia de la Directiva n. 36 de 2011) y por tanto fomentar la adopción de herramientas de coordinación entre los sistemas de protección internacional y la protección de las víctimas de trata y explotación grave.

En 2020, nuevos **Lineamientos para las Comisiones Territoriales para el reconocimiento de la protección internacional** (https://www.unhcr.org/it/wp-content/uploads/sites/97/2021/01/Linee-Guida-per-le-Commissioni-Territoriali_identificazione-vittime-di-tratta.pdf) fueron adoptados, esta vez ampliando la atenciòn a los casos de explotacion laboral.

Los indicadores de trata han sido revisados a la luz de las evidencias encontradas por las propias Comisiones Territoriales en los últimos años y, tras un trabajo de análisis y sistematización, se han dividido en cuatro grupos: el primero de carácter general, dos relativos a indicadores atribuibles respectivamente a las víctimas de trata con fines de explotación sexual y laboral y el cuarto relativo a víctimas menores de edad. Cada grupo se divide a su vez en cuatro áreas, que se refieren respectivamente: 1) a las condiciones personales del solicitante (el contexto social, económico,

familiar del que proviene); 2) el viaje y las experiencias en los países de tránsito (a qué se refiere o qué emerge con referencia al reclutamiento, el viaje, las personas involucradas, las experiencias de explotación en los países de tránsito); 3) las condiciones en Italia (situación declarada o intuible de subyugación, control, explotación o en todo caso vulnerabilidad); 4) la realización de la entrevista con la Comisión Territorial (actitud de la persona durante la entrevista, lenguaje corporal, declaraciones contradictorias o en todo caso relato de hechos que, de forma fragmentada, constituyan elementos de trata de personas).

La Comisión, evaluando las circunstancias individuales caso por caso, podrá:

▶️ aceptar la solicitud de protección internacional, con el reconocimiento del estatuto de refugiado o protección subsidiaria (art. 32, párrafo 1 letra a) Decreto Legislativo 25/08)

▶️ rechazar la solicitud de protección internacional pero, dado que han surgido razones bien fundadas para considerar que la persona solicitante es o ha sido víctima de los delitos de reducción o manutención en esclavitud (art. 600 c.p.) o trata de personas (art. 601 c.p.), transmitir los documentos al Comisario de Policía para la evaluación de la existencia de los requisitos para la expedición de un permiso de residencia para casos especiales de conformidad con el art. 18 Decreto Legislativo 286/98 (art. 32, párrafo 3bis Decreto Legislativo 25/08)

▶️ rechazar la solicitud de protección internacional pero creer que se cumplen las condiciones al art. 19 apartados 1 y 1.1. Decreto Legislativo 286/98 y por lo tanto transmitir los documentos al Comisario de Policía para el permiso de residencia por "protección especial" (art. 32 apartado 3 Decreto Legislativo 25/08)

▶️ rechazar la solicitud si no existen las condiciones para el reconocimiento de la protección internacional o para cualquier otra forma de protección (art. 32, apartado 1 letra b), ba bis), b ter) Decreto Legislativo 25/08)

Se vean algunas decisiones nacionales sobre el reconocimiento de proteccion en el ámbito de la procedura de asilo (a no confundirse con el reconocimiento, que se puede sumar cuando necesario, de la proteciòn social específica activable por las víctimas de trata y otros graves delitos - Art 18 TUI):

- **Corte di Cassazione, ordinanza 4.05.23 (ricorrente dalla Nigeria)**

Reconocimiento del estatuto de refugiado como víctima de trata con fines de explotación

trabajo en tránsito.

- Actos de persecución en virtud del art. 7 Decreto Legislativo 251/07 - irrelevancia del consentimiento

- Reconocimiento de "razones imperativas" derivadas de persecuciones anteriores, como negarse a acogerse a la protección del Estado.

- Grupo social: menor no acompañado

- **Tribunale di Firenze, ordinanza 3.05.23 (ricorrente dal Bangladesh)**

Reconocimiento del estatuto de refugiado como víctima de trata con fines de explotación

trabajando en Rumanía y aún siendo objeto de explotación en Italia.

Verificación de hechos mediante procedimiento de remisión y apoyo de operadores especializados.

Análisis de los elementos del Convenio de Ginebra:

- Persecución: Tratada como un conjunto de actos que integran la persecución (vulnerabilidad climática que expone más a la víctima)

- Riesgo fundado: nueva trata, discriminación, estigma social del retornado

- Motivos de persecución: pertenencia a un grupo social como persona que tiene antecedentes comunes con el del VdT por explotación laboral

- Protección estatal: análisis del COI del que está ausente

- **Tribunale di Firenze, ordinanza 10.05.23 (ricorrente dal Pakistan)**

Reconocimiento del estatuto de refugiado como víctima de trata con fines de explotación

trabajando en Grecia y Francia.

Estatus de refugiado basado en:

- Riesgo bien fundamentado: nueva trata, servidumbre por deudas, represalias, estigma social.

- Motivos de persecución: pertenencia a un grupo social como persona que tiene antecedentes comunes con el de la VdT por explotación laboral. Potenciación de la vulnerabilidad como elemento que refuerza la "historia común".

- Protección estatal: análisis del COI del que está ausente

- **Tribunale di Trieste, ordinanza 07.06.22 (ricorrente dal Ghana)**

Reconocimiento del estatuto de refugiado como víctima de trata con fines de explotación

Trabajar en el fútbol (tráfico de fútbol).

Estatus de refugiado basado en:

- persecución: fue víctima de trata

- riesgo fundado: huyó y, por lo tanto, corre el riesgo de sufrir represalias porque provocó que la empresa perdiera dinero

- Motivos de persecución: pertenencia a un determinado grupo social: huérfanos del área subsahariana

- **Tribunale di Catanzaro, ordinanza 1.08.23 (ricorrente dal Bangladesh)**

Reconocimiento del estatuto de refugiado como víctima de trata con fines de explotación en Libia, de un menor de edad a su salida.

Situación de un niño de la calle, expuesto al trabajo en condiciones de servidumbre en el país y luego a la explotación laboral en Libia.

Análisis en profundidad de la deuda y de los riesgos de represalias por parte de los acreedores.

- **Tribunale di Milano, ordinanza 7.07.21 (ricorrente dal Mali)**

Reconocimiento del estatus de refugiado como esclavo

Motivos: pertenencia a un grupo social específico reconocible en la condición de esclavo.

- **Tribunale di Salerno, decreti 19.10.22 e 28.11.22 (ricorrenti dalla Nigeria)**

Reconocimiento del estatuto de refugiado como víctima de trata con fines de explotación en Libia.

Descripción del fenómeno de la trata de hombres similar al de mujeres, juramento, ritual, deuda, paso a Libia, amenazas de represalias

Procedimiento con remisión al sistema contra la trata

Análisis de los indicadores de las Directrices del UNHCR

- **Cassazione civile, sez. Lavoro, n. 17204 del 16.06.21**

El juez, en los casos en que sea aplicable el art. 5 apartado 6 de la TUI, en la valoración de

condición de vulnerabilidad (por motivos graves de salud), se requiere que desempeñe un papel activo de la educación de la demanda, atribuyendo importancia también a las formas de explotación laboral, en relación con las condiciones en las que se desarrollan, normalmente caracterizadas por una fuerte precariedad, aislamiento ambiental y social, mala regulación del trabajo y la consiguiente sobrecarga emocional, extrema dependencia del trabajo del empleador, hasta a formas de coacción servil, con el fin de evaluar si han afectado la situación psicológica del solicitante y por tanto entrañan el derecho a la protección humanitaria.

- **Tribunale di Milano, decreto 28.07.22 (ricorrente dal Senegal)**

Solicitante empleado en condiciones de explotación en el "Gran Ghetto" de San Severo (Foggia).

Evaluación de vulnerabilidad basada en índices de explotación.

Distinción con el art. 22 TUI ya que en este caso la persona tiene permiso de residencia y no ha presentado denuncia.

- **Tribunale di Milano, decreto 16.06.21 (ricorrente dalla Guinea)**

Solicitante empleado en condiciones de explotación en el gueto de Borgo Mezzanone

Remisión a la asociación presente en la zona, descripción de las condiciones laborales que determinan la vulnerabilidad.

- **Tribunale di Torino, ordinanza 24.05.22 (ricorrente dalla Guinea)**

Actividad de identificación, en el marco del proyecto ALT Caporalato, de la OIM y de ITL Cuneo: ha surgido una situación de "grave explotación y caporalato" en la zona de Foggia.

- **Tribunale di Firenze, ordinanza 24.05.23**

Análisis de los principios contenidos en las disposiciones internacionales y en la Constitución, en particular el art. 36 de la Constitución (derecho a tener condiciones de trabajo que permitan una vida libre y digna).

Análisis de artículos 18 y 22 TUI y la conclusión de que, cuando existen condiciones de explotación que no entran dentro de las formas penales típicas y que, por tanto, pueden dar lugar a tales permisos de residencia, debe concederse otra forma de protección, es decir, complementaria.

La protección humanitaria/especial tiene sus raíces en el derecho constitucional de asilo (art. 10 de la Constitución) y la condición de explotación integra una condición de vulnerabilidad, que como tal requiere protección.

Fuente:
https://piemonteimmigrazione.it/images/common_ground/Common_Ground_Nicodemi_19_settembre_.pptx.pdf

En particular, el reconocimiento - en la procedura activada por asilo - de la forma complementar de protección humanitaria (de actuaciòn, con las otras formas de protecctiòn, del derecho de asilo constitucional italiano) fue modificado muchas veces en los últimos años (reforma d.l. 113/2018, d.l. 130/2020, d.l. 20/2023).

En estos casos, la Comisión o el tribunal competentes por el pedido de asilo, pueden rechazar la solicitud de protección internacional pero considerar que se cumplen las condiciones establecidas (y por último modificadas en 2023 por los nuevos pedidos) en el art. 19 apartados 1 y 1.1. Decreto Legislativo 286/98 y por lo tanto transmitir los documentos al Comisario de Policía para la expedición del permiso de residencia por "protección especial" (art. 32 párrafo 3 Decreto Legislativo 25/08).

El reconocimiento de este título de protección complementaria nacional fue usado - y todavía lo es - no solo en casos de enraizamiento en Italia pero también de “vulnerabilidad” como en casos de experiencia de explotación laboral. Esta posibilidad de regularización solucionò muchos casos porque, antes del cambio introducido con la ley no. 50/23, el artículo 19, modificado en 2020, también excluía la posibilidad de expulsión del extranjero del territorio nacional, si ello implicaba una violación del derecho al respeto de la vida privada y familiar. En particular, la ley exigìa que la administración, al evaluar la posible expulsión de un extranjero irregular, “tenga en cualquier caso en cuenta los vínculos familiares del interesado, su integración social real en Italia, la duración de su estancia en el territorio nacional así como la existencia de vínculos familiares, culturales o sociales con el país de origen”. Se trata de un principio que en términos jurisprudenciales (Cass civ, apartado VI, ord. n. 7861 de 2022 y sentencia S.U. n. 24413/21) se había vinculado al artículo 8 del CEDH, que reconoce que toda persona tiene derecho al respeto para la vida privada y familiar. La Ley núm. 50/93, ha eliminado las frases tercera y cuarta del artículo 19, apartado 1.1 y así se ha eliminado la referencia normativa directa a la prohibición de rechazo y expulsión de un extranjero por respeto a su vida privada o familiar. Igualmente el estado italiano está obviamente vinculado a la CEDH pero se va a tener que ver la aplicación y los casos en los que, por los pedidos de asilo presentados desde marzo 2023, va a ser reconocida esta nueva “limitada” protección complementar.

La falta de programas específicos (diferentes - porque distintos son los presupuestos y las exigencias - de los programas para víctimas de trata sexual) para la salida definitiva de los mecanismos de necesidad que influyen en la exposición a formas de abuso ha determinado una

elevada dificultad de successo de percursos durables. El reconocimiento de esta forma de protección no ha tutelado a las personas de la exposición a formas graves de explotación y el acceso a programas sociales fue muy limitado (ej. Posibilidad de ingreso en estructuras de integración por titulares de protección internacional, Sistema Accoglienza e Integrazione). Una excepción a este dato alarmante son los proyectos piloto mencionados anteriormente que intentaron colocaron la asistencia legal para la regularización de los trabajadores migrantes (con pedidos de asilo pendientes o irregularmente presentes en el territorio) con programas sociales de formación y de aprendizaje profesional. Las experimentaciones adoptadas por estos proyectos mostraron los desafíos sistémicos de integraciòn laboral de los solicitantes de asilo, la necesidad de modelos flexibles y adaptables a las necesidades de las personas de los programas de asistencia y de los instrumentos de emersiòn; y al fìn la necesidad de atenciòn a los aspectos de formaciòn lingüística, profesional y de fuerte red local capaz de detectar a distintos niveles eventuales indicadores de explotaciòn.

SPAIN

Giovanna Leuzzi
David Moya Malapeira
Dévika Perez Medina
(Universitat de Barcelona - UB)

NIVEL INTERNACIONAL

Tratados internacionales realmente utilizados en cada jurisdicción nacional

Convenios internacionales

– ***Convención sobre la esclavitud**, firmada en Ginebra el 25 de septiembre de 1926, complementada por el Protocolo aprobado en la sede de las Naciones Unidas en Nueva York el 7 de diciembre de 1953.*

– ***Convenio 29 de la Organización Internacional del Trabajo, relativo al trabajo forzoso u obligatorio, de 1930**; Recomendación sobre la imposición indirecta del trabajo, de 1930; Protocolo, de 11 de junio de 2014, relativo al Convenio sobre el trabajo forzoso, de 1930; y Recomendación 203 sobre el trabajo forzoso (medidas complementarias) de 2014.*

– ***Convención suplementaria sobre la abolición de la esclavitud**, la trata de esclavos y las instituciones y prácticas análogas a la esclavitud, adoptada por la Conferencia de Plenipotenciarios convocada por el Consejo Económico y Social en su Resolución 608 (XXI), de 30 de abril de 1956.*

– ***Convenio 105 de la Organización Internacional del Trabajo** sobre la abolición del trabajo forzoso, de 1957.*

– ***Convenio 129 de la Organización Internacional del Trabajo sobre la inspección del trabajo (agricultura)***

– ***Convenio 182 de la Organización Internacional del Trabajo sobre la prohibición de las peores formas de trabajo infantil y la acción inmediata para su eliminación, de 1999**.*

– ***Convención de las Naciones Unidas contra la Delincuencia Organizada Transnacional**, hecha en Nueva York el 15 de noviembre de 2000, adoptada por la Asamblea General de las Naciones Unidas en su Resolución 55/25, de 15 de noviembre de 2000, y complementada por el **Protocolo para prevenir, reprimir y sancionar la trata de personas, especialmente mujeres y niños; el Protocolo contra el tráfico ilícito de migrantes por tierra, mar y aire; y el Protocolo contra la fabricación y el tráfico ilícitos de armas de fuego**.*

De los Convenios antes indicado, es necesario especificar que no existen tipificados de manera autónomas los delitos de esclavitud y prácticas similares, servidumbre y trabajo forzoso en el ordenamiento interno. De momento, las definiciones internacionales de dichos crímenes se consideran para la formulación de los tipos penales correspondientes en el Anteproyecto de Ley Orgánica integral contra la trata y la explotación de seres humanos de diciembre de 2022.

Status of Ratification Interactive Dashboard, UN HUMAN RIGHTS office of the High Commissioner: https://indicators.ohchr.org/

En el ámbito de los estándares internacionales del trabajo indicado por la OIT, es posible acceder al listado completo de los instrumentos internacionales ratificados por España a través del siguiente enlace.

España se caracteriza por no haber ratificado la Convención Internacional sobre la Protección de los Derechos de Todos los Trabajadores Migratorios y de sus Familiares del año 1990. Asimismo, España no es signataria de otros instrumentos internacionales en el ámbito del trabajo, que se pueden consultar en el siguiente enlace.

Otros documentos internacionales
*– **Declaración Universal de los Derechos Humanos**, adoptada y proclamada por la Asamblea General de las Naciones Unidas en su Resolución 217 A (III), de 10 de diciembre de 1948.*
*– **Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos**, adoptado por la Asamblea General de las Naciones Unidas en su Resolución 2200 A (XXI), de 16 de diciembre de 1966.*
*– **Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales** adoptado por la Asamblea General de las Naciones Unidas en su Resolución 2200 A (XXI), de 16 de diciembre de 1966.*
*– **Estatuto de Roma de la Corte Penal Internacional**, aprobado el 17 de julio de 1998.*
*– **Declaración de la Organización Internacional del Trabajo relativa a los principios y derechos fundamentales en el trabajo**, adoptada en la 86.ª reunión de la Conferencia Internacional del Trabajo, en 1998.*

NIVEL INTERNACIONAL:
Soft Law (documentos internacionales) utilizados

1. *en relación con la conceptualizaciòn y aplicaciòn de la normativa sobre la explotación laboral y de la trata de personas (ejemplo ILO y UNODC)*
2. *en relación con la definiciòn de una situación de vulnerabilidad, necesidad y de condiciones/indicadores de trabajo forzoso/indigno*

1. ***En relación con la conceptualizaciòn y aplicaciòn de la normativa sobre la explotación laboral y de la trata de personas (ejemplo ILO y UNODC)***

Oficina de las Naciones Unidas contra la Droga y el Delito (UNODC), Legislative guides for the implementation of the United Nations Convention Against Transnational Organized Crime and the Protocols thereto. (2004) Disponible en http://www.unodc.org/pdf/crime/legislative_guides/Legislative%20guides_Full%20version.pdf.

Oficina de las Naciones Unidas contra la Droga y el Delito (UNODC), Manual para la lucha contra la trata de personas. Programa Mundial contra la trata de personas (2007). Disponible en http://www.unodc.org/pdf/Trafficking_toolkit_Spanish.pdf.

Oficina de las Naciones Unidas contra la Droga y el Delito (UNODC), Conferencia de las Partes en la Convención de las Naciones Unidas contra la Delincuencia Organizada Transnacional, Grupo de trabajo sobre la trata de personas. Análisis de algunos conceptos básicos del Protocolo contra la trata de personas. Documento de antecedentes preparado por la Secretaría. Viena, 27 a 29 de enero de 2010 (CTOC/COP/WG.4/2010/2). Disponible en: Microsoft Word - 20cb10ef-802c-4193-b60e-0ccb334881e8_in_for_PDF_printing.doc (unodc.org)

Oficina de las Naciones Unidas contra la Droga y el Delito (UNODC), Indicadores de trata de personas. Disponible en: HT_indicators_S.qxd (unodc.org)

Oficina de las Naciones Unidas contra la Droga y el Delito (UNODC). Manual de primeros auxilios para los funcionarios de los servicios de aplicación de la ley encargados de la respuesta inicial en los casos de trata de personas. Disponible en: Microsoft Word - V0981432.doc (unodc.org)

Oficina de las Naciones Unidas contra la Droga y el Delito (UNODC), The International Legal Definition of Trafficking in Persons: Consolidation of research findings and reflection on issues raised (2018). Disponible en: Issue_Paper_International_Definition_TIP.pdf (unodc.org)

Oficina de las Naciones Unidas contra la Droga y el Delito (UNODC), Legislative Guide for the Implementation of the Protocol to Prevent, Suppress and Punish Trafficking in Persons, especially Women and Children (2020). Disponible en: TiP_LegislativGuide_Final.pdf (unodc.org)

Oficina de las Naciones Unidas contra la Droga y el Delito (UNODC), Model legislative provisions against trafficking in persons (2020). Disponible en: TiP_ModelLegislativeProvisions_V2.indd (unodc.org)

La Organización Internacional del Trabajo (OIT) ha desarrollado diversas directrices y herramientas para combatir el trabajo forzoso y la trata de personas. A continuación, se destacan algunas de las principales directrices y documentos relevantes, que España tiene en consideración con respecto a su papel en la lucha y erradicación del trabajo forzoso, la trata de personas y el trabajo infantil.

Según el Plan Estratégico de lucha contra el Trabajo Forzoso del año 2021, el Ministerio de Trabajo y Economía Social está coordinando los trabajos para materializar el Protocolo de 2014 relativo al Convenio sobre el Trabajo Forzoso, 1930 (P029) y de la Recomendación sobre las Medidas Suplementarias Relativas a la Erradicación del Trabajo Forzoso, 2014 (R203).

Otras directrices de la OIT resultan relevantes en el ámbito:
- OIT, Informe del Director General. Una alianza global contra el trabajo forzoso. Informe global con arreglo al seguimiento de la Declaración de la OIT relativa a los principios y derechos fundamentales en el trabajo, (2005).
- OIT, Indicadores del trabajo forzoso de la OIT (2012). Disponible en: Indicadores del trabajo forzoso de la OIT | International Labour Organization (ilo.org)

- *OIT, Report and conclusions of the Tripartite Meeting of Experts on Forced Labour and Trafficking for Labour Exploitation (2013). Disponible en: Report and conclusions of the Tripartite Meeting of Experts on Forced Labour and Trafficking for Labour Exploitation | International Labour Organization (ilo.org)*
- *OIT, OCDE, OIM y UNICEF, Erradicar el trabajo infantil, el trabajo forzoso y la trata de personas en las cadenas mundiales de suministro (2019). Disponible en: wcms_716932.pdf (ilo.org)*
- *OIT, Direct Request (CEACR) - adopted 2020, published 109th ILC session (2021), España (2020). Disponible en: Comments (ilo.org)*
- *Profits and Poverty: The Economics of Forced Labour. Ginebra: Oficina Internacional del Trabajo (2024). Disponible en: Profits and poverty: The economics of forced labour | International Labour Organization (ilo.org)*

Consejo de Europa:

Recomendación CM/Rec(2022)21[1] del Comité de Ministros a los Estados miembros sobre la prevención y lucha contra la trata de seres humanos con fines de explotación laboral: RECOMENDACIONES_CE.pdf (inclusion.gob.es)

2. ***En relación con la definiciòn de una situación de vulnerabilidad, necesidad y de condiciones/indicadores de trabajo forzoso/indigno***

– Oficina de las Naciones Unidas contra la Droga y el Delito, (UNODC), Travaux Préparatoires de las negociaciones para la elaboración de la Convención de las Naciones Unidas contra la Delincuencia Organizada Transnacional y sus Protocolos (2008). Disponible en: https://www.unodc.org/documents/treaties/UNTOC/Publications/Travaux%20Preparatoire/04-60077_Ebook-s.pdf

– Oficina de las Naciones Unidas contra la Droga y el Delito, (UNODC), Sección de Lucha contra la Trata de Personas y el Tráfico Ilícito de Migrantes. Nota orientativa sobre el concepto de "abuso de una situación de vulnerabilidad" como medio para cometer el delito de trata de personas, expresado en el artículo 3 del Protocolo para prevenir, reprimir y sancionar la trata de personas, especialmente mujeres y niños, que complementa la Convención de las Naciones Unidas contra la Delincuencia Organizada Transnacional. Disponible en: Microsoft Word - 4fe6cf16-c513-4e80-91ce-8e718d4848a4_in_for_PDF_printing.doc (unodc.org)

Otros:

– Agenda 2030 para el Desarrollo Sostenible: Una de las metas esenciales (8.7) para alcanzar el ODS 8 de trabajo decente y crecimiento económico es adoptar medidas inmediatas y efectivas para erradicar el trabajo forzoso, poner fin a las formas contemporáneas de esclavitud y trata de personas, así como asegurar la prohibición y eliminación de las peores formas de trabajo infantil (incluyendo el reclutamiento y uso de niños soldados) y erradicar el trabajo infantil en todas sus formas antes de 2025.

– Declaración del Relator Especial de las Naciones Unidas sobre la extrema pobreza y los derechos humanos, Philip Alston, sobre la conclusión de su visita oficial a España, 27 de enero – 7 de febrero de 2020. Disponible en: Declaración del Relator Especial de las Naciones Unidas sobre la extrema

pobreza y los derechos humanos, Philip Alston, sobre la conclusión de su visita oficial a España, 27 de enero – 7 de febrero de 2020 | OHCHR

– Oficina de la Representante Especial y Coordinadora de la OSCE para la Lucha contra la Trata de Personas, Directrices modelo sobre medidas gubernamentales para prevenir la trata con fines de explotación laboral en las cadenas de suministro (Viena, febrero de 2018). Disponible en: https://www.osce.org/files/Final%20SPA%20MG%20for%20WEB.pdf

NIVEL REGIONAL

Normativa efectivamente utilizada (LAW IN ACTION) por los estados a nivèl regional (ejemplo: IDH (con decisiones), CEDU (con decisiones), Convenzione di Varsavia, Carta di Nizza, Direttiva 2011/36/UE (y enmiendas recientes) también incluye organismos que producen normas, en Europa: Consejo de Europa, Unión Europea

– Convenio para la Protección de los Derechos Humanos y de las Libertades Fundamentales, hecho en Roma el 4 de noviembre de 1950.

– Convenio 197 del Consejo de Europa sobre la lucha contra la trata de seres humanos, hecho en Varsovia el 16 de mayo de 2005.

- Carta de los Derechos Fundamentales de la Unión Europea (DOUE C 326, de 26 de octubre de 2012)

- Directiva 2004/81/CE del Consejo, de 29 de abril de 2004, relativa a la expedición de un permiso de residencia a nacionales de terceros países que sean víctimas de trata de seres humanos o hayan sido objeto de una acción de ayuda a la inmigración ilegal, que cooperen con las autoridades competentes.

- Directiva 2009/52/CE del Parlamento Europeo y del Consejo, de 18 de junio de 2009, por la que se establecen normas mínimas sobre las sanciones y medidas aplicables a los empleadores de nacionales de terceros países en situación irregular (DOUE L 168, de 30 de junio de 2009)

- Directiva 2011/36/UE del Parlamento Europeo y del Consejo, de 5 de abril de 2011, relativa a la prevención y lucha contra la trata de seres humanos y a la protección de las víctimas y por la que sustituye la Decisión Marco 2002/629/JAI del Consejo (DOUE L 101, de 15 de abril de 2011)

- Directiva 2011/36/UE del Parlamento Europeo y del Consejo de 5 de abril de 2011 relativa a la prevención y lucha contra la trata de seres humanos y la protección de las víctimas, y por la que se sustituye la Decisión Marco 2002/629/JAI del Consejo. (2011). Texto consolidado de la modificación. Disponible en: https://www.europarl.europa.eu/doceo/document/TA-9-2024-0310_ES.html#title2

Jurisprudencia CEDH de referencia

- Zoletić y Otros contra Azerbaijan núm. 20116/12, de 7 de octubre de 2021

- Chowdury y Otros contra Grecia, núm. 21884/15, de 30 de marzo de 2017

- C.N. y V. contra Francia, núm. 67724/09, de 11 de enero de 2013

- C.N. contra Reino Unido, núm. 4239/08, de 13 de noviembre de 2012

- Rantsev contra Chipre y Rusia, núm. 25965/04, final de 10 de mayo de 2010

- Siliadin contra Francia, núm. 73316/01, de 26 de octubre de 2005

- Van Der Mussele contra Bélgica, núm. 8919/80, de 23 de noviembre de 1983

- Van Droogenbroeck contra Bélgica, núm. 7906/77, de 24 de junio de 1982

También en España la trata sigue considerándose un delito transnacional, y la trata laboral resulta ser menos conocida tanto por operadores judiciales, policiales e institucionales como, sobre todo, por el resto de la sociedad civil. La ausencia de una incriminación de las formas más graves de explotación laboral (esclavitud, servidumbre y trabajo forzoso) determina que los hechos reconducibles a estas situaciones sean enjuiciado como explotación laboral leve (véase explicaciones sobre los delitos tipificados en el ordenamiento interno español) u otros delitos de menor gravedad[10]. Además, el concepto de explotación laboral no es bien determinado, lo que crea confusión entre los operadores policiales, judiciales y sociales a la hora de detectar casos de trata laboral. Asimismo, se ha documentado que existe todavía una percepción bastante común de la menor relevancia de la trata laboral con respecto a la con fines de explotación sexual, así como hay una visión sesgada de la trata laboral. Existen prejuicios sobre las víctimas de trata laboral, lo que determina en algunos casos el no acceso a proceso de asistencia especializado, y en los peores casos, la acticación de procedimiento sancionadores administrativo por estancia irregular en el país.

NIVEL REGIONAL:

Soft law a nivèl regional (ejemplo: Comisiòn IDH – FRA, GRETA y los Informes de la Comisión de la UE sobre la aplicación de la Directiva sobre Trata en cada Estado)

COMISIÓN EUROPEA, Informe de la Comisión al Parlamento Europeo y al Consejo sobre la adopción por los Estados miembros de las disposiciones necesarias para dar cumplimiento a lo dispuesto en la Directiva 2011/36/UE relativa a la prevención y lucha contra la trata de seres humanos y a la protección de las víctimas, de conformidad con su artículo 23, apartado 1, COM/2016/0722 final, Bruselas, 2016. https://eur-lex.europa.eu/legal-content/ES/TXT/PDF/?uri=CELEX:52016DC0722

COMISIÓN EUROPEA, Informe de la Comisión al Parlamento Europeo y al Consejo Informe sobre los progresos realizados en la lucha contra la trata de seres humanos (2016) con arreglo al artículo 20 de la Directiva 2011/36/UE relativa a la prevención y lucha contra la trata de seres humanos y a la protección de las víctimas, COM/2016/267 final, Bruselas 2016. https://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=COM:2016:0267:FIN:ES:PDF

COMISIÓN EUROPEA, Informe de la Comisión al Parlamento Europeo y al Consejo Segundo informe sobre los progresos realizados en la lucha contra la trata de seres humanos (2018) con arreglo al artículo 20 de la Directiva 2011/36/UE relativa a la prevención y lucha contra la trata de seres humanos y a la protección de las víctimas, COM/2018/777 final, Bruselas, 2018. https://eur-lex.europa.eu/legal-content/ES/TXT/PDF/?uri=CELEX:52018DC0777

[10] Carolina VILLACAMPA ESTIARTE, «Dificultades en la persecución penal de la trata de seres humanos para explotación laboral», *InDret*, 2 (2022), 163-202 <https://doi.org/10.31009/InDret.2022.i2.06>.

COMISIÓN EUROPEA, Informe de la Comisión al Parlamento Europeo y al Consejo Tercer informe sobre el progreso en la lucha contra la trata de seres humanos (2020) con arreglo a lo exigido en virtud del artículo 20 de la Directiva 2011/36/UE relativa a la prevención y lucha contra la trata de seres humanos y la protección de las víctimas, COM/2020/661 final, Bruselas, 2020. https://data.consilium.europa.eu/doc/document/ST-12280-2020-INIT/es/pdf

GRETA, Report concerning the implementation of the Council of Europe Convention on Action against Trafficking in Human Beings by Spain. First evaluation round, Estrasburgo, 27 de septiembre de 2013

GRETA, Report concerning the implementation of the Council of Europe Convention on Action against Trafficking in Human Beings by Spain. Second evaluation round, Estrasburgo, 20 de junio de 2018

GRETA, Report concerning the implementation of the Council of Europe Convention on Action against Trafficking in Human Beings by Spain. Third evaluation round, Estrasburgo, 12 de junio de 2023

En el último informe GRETA, el Grupo aprecia los esfuerzos de España en abordar finalmente la trata laboral a través del Anteproyecto de Ley Integral contra la Trata y el Plan de Acción contra el Trabajo Forzoso. Sin embargo, denuncia que la ausencia de dotación económica para poner en marcha estos planes, mina la concreta posibilidad de detectar y proteger las víctimas. Además, interlocutores del GRETA señalan la falta de voluntad política en España para enfrentar la trata de personas con fines de explotación laboral, resaltando la relevancia económica de la agricultura y otros sectores que demandan mucha mano de obra.

FRA, Severe labour exploitation: workers moving within or into the European Union. States' obligations and victims' rights, Luxemburg, 2015

FRA, Protecting migrant workers from exploitation in the EU: workers' perspectives, Luxemburg, 2019

FRA, Protecting migrants in an irregular situation from labour exploitation – Role of the Employers Sanctions Directive, Luxemburg, 2021

NIVEL NACIONAL

Delitos tipificados en cada ordenamiento en relación con la explotación laboral y la trata de personas (con link)

Una vez que nos adentramos en el marco legal español dentro del espectro de la explotación laboral, encontramos un conjunto diferente de disposiciones que representan la evolución de su propia percepción y lucha contra la trata de seres humanos y la explotación laboral.
El artículo **177 bis del Código Penal español** *(en adelante, CP) establece los elementos fundamentales del delito de trata de personas (acciones, medios y fines) como lo exige el derecho internacional. Sin embargo, en cuanto a las finalidades, el artículo 177 bis CP hace referencia a un listado de fines específicos que deben cumplirse para la previsión del enjuiciamiento del delito y, por lo tanto, no proporciona una definición abierta de explotación en la que podrían incluirse*

modalidades no especificadas según las definiciones internacionales de la trata de personas[11]*. Específicamente, el apartado a) del citado artículo señala entre las finalidades: la imposición de trabajo o de servicios forzados, la esclavitud o prácticas similares a la esclavitud, a la servidumbre o a la mendicidad. La falta de una definición más amplia de la explotación laboral se acompaña de la crítica sobre la ausencia de disposiciones penales específicas para los casos de esclavitud, trabajo forzado o servidumbre*[12]*.*

*Existe mención en el Código Penal español de la esclavitud, pero es necesario que la ofensa haya tenido lugar en el contexto de los crímenes contra la humanidad, como parte de un ataque generalizado o sistemático contra la población civil o contra una parte de ella (**artículo 607 bis.2, 10º CP**). El trabajo forzoso o los servicios obligatorios no se mencionan, sino que existe una provisión penal específica para el caso de la mendicidad coactiva o violenta (**artículo 232 CP**), indicada en el apartado a) del artículo 177 bis CP.*

*Debido a la ausencia de tipos penales autónomos de esclavitud, trabajo forzoso y servidumbre, la jurisprudencia recurre a otras previsiones penales para recalificar los hechos, como por ejemplo al delito de trato degradante (Artículo 173.1 CP) o, con mayor frecuencia, a los delitos contra los derechos de los trabajadores del Título XV, que solo pueden cubrir algunas manifestaciones de la explotación laboral. En particular, los artículos **311.1 CP y 312.2 in fine CP** del Título XV representan los pilares de la concepción de la explotación laboral en el sistema interno. Sin embargo, estas disposiciones no están aptas a proteger los bienes jurídicos minados por la esclavitud, servidumbre o trabajo forzoso, es decir la dignidad e integridad de la persona, sino que están volcados a proteger la "integridad de la relación laboral" sobre tipos de conducta que socavan los derechos de los trabajadores y las condiciones legales y correctas en las que deberían trabajar*[13]*. La primera prevé penas de prisión de seis meses a seis años para aquellos que, mediante engaño o abuso de una situación de necesidad, impongan a los trabajadores a su servicio condiciones laborales o de seguridad social perjudiciales, supriman o restrinjan los derechos que les otorga la ley, los convenios colectivos o los contratos individuales. Solo se aplica a las víctimas que son ciudadanos españoles, ciudadanos de la Unión Europa o nacionales de terceros países con permiso de trabajo. La segunda disposición, en cambio, se aplica cuando la víctima es un nacional de un tercer país sin permiso de trabajo y establece la pena de prisión de dos a cinco años para aquellos que los empleen en condiciones que perjudiquen, supriman o restrinjan los derechos que tuviesen reconocidos por disposiciones legales, convenios colectivos o contrato individual.*

*Dichas previsiones penales se aplican a los empleadores o sus subcontratistas. Con respecto a las conductas de los intermediarios, especialmente en aquellos casos en los que proporcionan mano de obra, pero el contrato se estipula entre el trabajador y el futuro empleador, podría ser posible hacer referencia al **Artículo 312.1 CP**, o sea al delito de tráfico de mano de obra, que persigue la conducta de tráfico de mano de obra en violación de los procedimientos legales de contratación. Debido a su ambigüedad, no es fácil diferenciar este delito de la infracción administrativa menor a la que se refiere. Una solución a la problemática es ofrecida por aquellos que consideran el tipo penal*

---

[11] VÁZQUEZ IRUZUBIERTA, *Comentario a la Ley de Enjuiciamiento Criminal*, Madrid, 2010.

[12] GRETA, *Report Concerning the Implementation of the Council of Europe Convention on Action against Trafficking in Human Beings by Spain*, 2018. FISCALÍA GENERAL DEL ESTADO, *Memoria Elevada Al Gobierno de S.M. Presentada Al Inicio Del Año Judicial Por La Fiscal General Del Estado Excma. Sra. Doña María José Segarra Crespo*, Madrid, 2019.

[13] Tribunal Supremo (España) (Sala de lo Penal, Sección Primera), *Gregorio y Jesús Ángel c. Audiencia Provincial de Guadalajara (Sección Única)*, 30 de junio de 2000, n.º 5351, Cuarto Fundamento Jurídico.

como protector de una pluralidad de derechos (el derecho al acceso justo al empleo, así como el derecho a condiciones laborales justas). Refuerza la previsión normativa y trata de respetar los principios de subsidiariedad y legalidad que dominan la disciplina penal, especialmente cuando se combina con la administrativa. Sin embargo, es un asunto abierto a interpretación por parte de la autoridad judicial, lo que crea incertidumbre y disparidades para las víctimas en el acceso a derechos y protección.

Por último, es importante indicar la intención del legislador español de reformular la materia y ampliar el abordaje a la trata de seres humanos de manera más holística e integral a través de la aprobación del ***Anteproyecto de Ley Orgánica integral contra la trata y la explotación de seres humanos de diciembre de 2022****. Con respecto a los cambios que se aplicarían al código penal, se prevé la incriminación de "las modernas formas de esclavitud", por lo que se modifica la rúbrica y el contenido del título VII bis del libro II del Código Penal. Por tanto, se prevé la introducción de un artículo 177 ter, de los trabajos o servicios forzados, servidumbre o esclavitud, que quedarían redactados en la siguiente manera: "1. Será castigado como autor del delito de trabajos o servicios forzosos con la pena de prisión de cinco a ocho años, quien, ejerciendo sobre una persona un poder de disposición o control, y empleando violencia, intimidación o engaño, o abusando de una situación de superioridad o de necesidad o de vulnerabilidad de la víctima, la obligue a realizar cualquier trabajo o servicio, incluyendo prestaciones o actividades de naturaleza sexual, la mendicidad y la realización de actividades delictivas. 2. El que, mediante los procedimientos descritos en el apartado anterior, determine a una persona a habitar en un lugar, o restrinja su libertad de movimientos, manteniéndola en un estado de dependencia y sometimiento respecto de quien la obliga a realizar trabajos o servicios, será castigado como autor del delito de servidumbre con la pena de prisión de seis a nueve años. 3. Quien, mediante las conductas a que se refieren los apartados anteriores de este artículo, someta o mantenga a una persona en una situación de absoluta disponibilidad sobre ella y sus esferas de libertad personal, será castigado como autor de delito de esclavitud con la pena de prisión de ocho a doce años".*
Aparte la introducción de los tres tipos penales relacionados con la esclavitud, la servidumbre y el trabajo forzoso, en el Plan de Acción contra el Trabajo Forzoso, se propone realizar un estudio para evaluar la posible actualización de la redacción de los delitos contra los derechos de los trabajadores en el Código Penal. Incluyendo el estudio del establecimiento de un régimen de subtipos cualificados o agravados en base a: a) La explotación fundada en la discriminación de las mujeres y, b) La explotación de inmigrantes en situación administrativa irregular («migrantes sin papeles»), c) La situación de especial vulnerabilidad de la persona. Con respecto a la previsión del artículo 177 bis CP, se prevé el examen para la posible inclusión de la «explotación laboral» entre las finalidades previstas en el apartado 1.

NIVEL NACIONAL:
Marco sobre legislación penal y migratoria nacional (comparación entre el derecho escrito y el derecho en acción)

Antes de la reforma del Código Penal español operada por la Ley Orgánica 5/2010, de 22 de junio, por la que se modifica la Ley Orgánica 10/1995, de 23 de noviembre, del Código Penal, el delito de trata de seres humanos se contemplaba como una forma agravada del delito de contrabando de migrantes (tráfico de personas o inmigración ilegal), y se hacía referencia solo a la finalidad de la explotación sexual. No había distinción entre los dos tipos penales hasta la reforma que adoptó por separado el delito de trata dentro del precepto del artículo 177 bis CP. El panorama ante reforma creaba mucha confusión entre los dos tipos de delitos, sobre todo a la hora de identificar por separado las víctimas de uno y del otro. El actual delito de contrabando de migrante queda recogido en el artículo ***318 bis CP*** *de la siguiente manera: "1. El que intencionadamente ayude a una persona que no sea nacional de un Estado miembro de la Unión Europea a entrar en territorio español o a transitar a través del mismo de un modo que vulnere la legislación sobre entrada o tránsito de extranjeros, será castigado con una pena de multa de tres a doce meses o prisión de tres meses a un año [...];2. El que intencionadamente ayude, con ánimo de lucro, a una persona que no sea nacional de un Estado miembro de la Unión Europea a permanecer en España, vulnerando la legislación sobre estancia de extranjeros será castigado con una pena de multa de tres a doce meses o prisión de tres meses a un año".*

*Otra reforma importante de la legislación penal español hubo lugar con la adopción de la Ley Orgánica 1/2015, de 30 de marzo, por la que se modifica la Ley Orgánica 10/1995, de 23 de noviembre, del Código Penal, que modifica el artículo 318 bis en cuanto a la pena prevista, y añade un artículo (****311 bis****) en transposición de la Directiva 2009/52/CE, por la que se establecen las normas mínimas sobre las sanciones y medidas aplicables a los empleadores de nacionales de terceros países en situación irregular. El artículo 311 bis establece que "Será castigado con la pena de prisión de tres a dieciocho meses o multa de doce a treinta meses, salvo que los hechos estén castigados con una pena más grave en otro precepto de este Código, quien: a) De forma reiterada, emplee o dé ocupación a ciudadanos extranjeros que carezcan de permiso de trabajo, o b) emplee o dé ocupación a un menor de edad que carezca de permiso de trabajo". En el ámbito administrativo y de extranjería, ya existen disposiciones que sancionan la contratación ilegal de personas extranjeras sin permiso de trabajo, respectivamente, el artículo 37 LISOS, y el artículo 54d) LOEX.*

Las principales problemáticas en la relación entre la legislación penal y migratoria en España se evidencian en varios aspectos clave. En primer lugar, la ausencia de tipificación autónoma de los delitos de esclavitud, trabajo forzoso y servidumbre, así como la escasa aplicación del delito de trata en el sector agrícola, debido a la falta de denuncias y a las dificultades probatorias inherentes a estos delitos. La falta de mención de los supuestos de explotación grave en la legislación de extranjería que pueden determinar la concesión de una autorización de residencia y trabajo. La ausencia o insuficiencia de oportunidades de asistencia y protección para los trabajadores agrícolas al momento de presentar una denuncia también contribuye a esta problemática.

Otras cuestiones incluyen la falta de distinción clara entre diferentes tipos penales y la aplicación de delitos contra los derechos de los trabajadores en circunstancias de explotación más severa. Además, en el caso de víctimas extranjeras indocumentadas, se activan procedimientos administrativos sancionadores en materia de extranjería, sin aplicar el protocolo de intervención

para víctimas de trata o informar la persona de sus derechos como víctima de delito. Esto resulta en la falta de acceso a derechos legalmente reconocidos.

Entre las víctimas de estos delitos se encuentran personas nacionales o extranjeras con permiso de trabajo, pero también personas migrantes sin documentación. Destacan, dentro del colectivo migrante, las personas refugiadas, los menores no acompañados y el colectivo de mujeres procedentes de la contratación en origen. La situación de indocumentación, en origen o sobrevenida, genera mayor vulnerabilidad y exposición a formas de explotación laboral más graves. Por contrario, la situación de regularidad no excluye la vulneración de derechos socio-laborales en el ámbito agrícola[14].

En el ámbito de la legislación de extranjería (Ley Orgánica 4/2000 - LOEX y Real Decreto 557/2011 – Reglamento de la LOEX) se encuentran otros tipos de autorizaciones de residencia y trabajo relacionados con el ámbito laboral:

- *el artículo 31.3 de la LOEX y artículos 126 y 128 a 130 del Reglamento de la LOEX que prevén la concesión de una autorización de residencia por razones humanitarias a las víctimas de determinados delitos, incluidos los artículos de 311 a 315 del Código Penal. La concesión está supeditada a la resolución judicial finalizadora del procedimiento judicial en la que se establezca la condición de víctima de tales delitos. Hasta la conclusión del procedimiento penal, a la persona trabajadora no se le concede algún tipo de autorización provisional para evitar el desamparo o la revictimización. Se trata de un supuesto de sola autorización de residencia, no de trabajo que tendrá que ser solicitada aparte*[15]
- *el artículo 31.3 de la LOEX y artículos 127 a 130 del Reglamento de la LOEX que prevén la concesión de una autorización de residencia temporal por circunstancias excepcionales de colaboración con autoridades públicas, razones de seguridad nacional o interés público. En el caso específico de colaboración con la administración laboral, el solicitante tiene que comprobar ante la Inspección de Trabajo y Seguridad Social haber estado trabajando en situación irregular durante un periodo mínimo de 6 meses en el último año y que cumple con los requisitos del artículo 64.2. del Reglamento de la LOEX, a excepción del apartado a). En este caso, la Dirección General de Migraciones concede una autorización de residencia de un año de duración que habilita para trabajar por cuenta ajena y por cuenta propia.*
- *El artículo 31.3 de la LOEX y artículos 124 y 128 a 130 del Reglamento de la LOEX que prevén una autorización de residencia temporal por circunstancias excepcionales por razones de arraigo (laboral, social o familiar), que ven aparejada una autorización de trabajo.*
- *El artículo 59 de la LOEX y los artículos 135 a 139 del Reglamento que prevén una autorización por colaboración contra redes organizadas para las personas extranjeras que sean víctimas, perjudicados o testigos de un acto de tráfico ilícito de seres humanos, inmigración ilegal, explotación laboral o de tráfico ilícito de mano de obra o de explotación en la prostitución abusando de su situación de necesidad. La persona podrá quedar exenta de responsabilidad administrativa y no será expulsada si denuncia a los autores o cooperadores de dicho tráfico, o coopera y colabora con las autoridades competentes, proporcionando datos esenciales o*

[14] Vulneraciones de derechos laborales en el sector agrícola, la hostelería y los empleos del hogar (edición actualizada 2020) | Cáritas (caritas.es)

[15] Autorización de residencia temporal por circunstancias excepcionales por razones humanitarias. Incluye anexo de autorización de trabajo (HI 39) - Migraciones - Ministerio de Inclusión, Seguridad Social y Migraciones (inclusion.gob.es)

testificando, en su caso, en el proceso correspondiente contra aquellos autores. Se trata de un supuesto de autorización de residencia y trabajo para la lucha contra redes organizadas.

Aparte, se menciona el artículo 59 bis de la LOEX y los artículos 140 a 146 del Reglamento que establece la concesión de una autorización de residencia y trabajo a víctimas de trata de seres humanos, bien por su colaboración con la autoridad pública, bien por su situación personal. En este caso, se concede inicialmente una autorización provisional de un año, renovable hasta la concesión de la autorización definitiva (por colaboración o situación personal). Este supuesto es compatible con la solicitud de protección internacional en el caso en que la persona tuviera los requisitos para la solcitud también de la última.

Por último, se menciona la autorización de residencia temporal y trabajo de mujeres extranjeras víctimas de violencia de género o de violencias sexuales en los artículo 31 bis de la LOEX y 131 a 134 del Reglamento.

Casos prácticos de jurisprudencia de las cortes nacionales en el sector agrícola o en otros sectores

- ***Casos de delito contra los derechos de los trabajadores, previsto y penado en el artículo 311.1º del Código Penal del ámbito agrícola**:*

SAP MU 2694/2022 - ECLI:ES:APMU:2022:2694 (delito contra los derechos de los trabajadores, delitos de abuso sexual con acceso carnal y prevalimiento – absolución por agresión sexual y trata de personas): el acusado, un hombre de origen marroquí y residente legal en España, se dedicaba a intermediar entre mujeres de su misma nacionalidad en situación irregular y empresarios agrícolas del Campo de Cartagena. A partir de 2019, organizaba el trabajo de estas mujeres, las transportaba y les pagaba un salario mínimo, descontando a menudo una parte por el transporte. Además, explotaba una parte de una finca donde también empleaba a algunas de estas mujeres para realizar trabajos agrícolas, pagándoles muy poco. El acusado aprovechó la situación vulnerable de estas mujeres, quienes dependían de él para su subsistencia y no tenían recursos ni apoyos familiares cercanos, para mantener relaciones sexuales no deseadas con varias de ellas. Llevaba a las mujeres a una finca específica y las obligaba a mantener relaciones sexuales bajo la amenaza de no proporcionarles más trabajo si se negaban. Casos específicos incluyen a 5 víctimas, quienes fueron llevadas a la finca y abusadas sexualmente. Las mujeres vivían en condiciones insalubres, sin luz ni agua, y estaban sometidas a un trato humillante y violento. También sufrieron problemas de salud mental como ansiedad, depresión y trastorno de estrés postraumático debido al abuso. El acusado utilizaba la amenaza de deportación para disuadir a las víctimas de denunciar los abusos, manteniendo así su control sobre ellas.

SAP Ciudad Real, a 13 de julio de 2021 - ROJ: SAP CR 847/2021: un arrendatario de tierras para el cultivo de melones, aprovechando la situación de necesidad de la víctima, le ofrece trabajo para la recolección de los melones a cambio de beneficios como comida, tabaco, cerveza o billetes de 10 o

20€. Esta explotación se prolonga durante 3 años y durante este tiempo la víctima no recibe salario, no tiene un contrato de trabajo, no está dada de alta en la seguridad social, no recibe formación sobre riesgos laborales y no se le proporcionan medidas preventivas. Tampoco se le otorgan beneficios laborales como descanso semanal, vacaciones u otros. Además, se le asigna la tarea de vigilar contra robos de melones en el campo y se le obliga a dormir en una parcela sin condiciones mínimas de habitabilidad, higiene o salubridad debido a la falta de suministros de agua, electricidad y baño. La víctima fue engañada haciéndole creer que recibiría la mitad de las ganancias por la venta de los melones, pero nunca recibió remuneración alguna.

- ***Caso de trata en el ámbito agrícola**:*

SAP SE 3303/2015 - ECLI:ES:APSE:2015:3303 (artículo 177 bis y , pertenencia a grupo criminal, detención ilegal y contra la administración de justicia): Un grupo de personas fue reclutado en Rumanía bajo engaño, prometiéndoles condiciones laborales favorables, como trabajo en el campo y un salario de 700€. Una vez reclutadas, se les privó de su documentación personal y se les sometió a condiciones de alojamiento y mantenimiento muy precarias. Fueron forzados a realizar actividades penosas como la recolección de fruta y el hurto de la misma, así como el corte de cables. Estaban aislados en el lugar donde dormían y se les amenazaba para evitar que intentaran escapar. Además, estaban bajo vigilancia constante y eran amenazados con denuncias a las autoridades policiales. Cuando preguntaban sobre los pagos y el fin de la deuda, recibían amenazas y violencia física. Después de su detención, fueron perseguidos por familiares de los acusados, quienes también los amenazaron a ellos y a sus familiares para que retiraran la denuncia.

SAP Sevilla, a 22 de julio de 2022 - ROJ: SAP SE 1362/2022 (delitos de trata de seres humanos con fines de explotación laboral, subtipo agravado por pertenencia a organización criminal del artículo 177 bis 1 a) y 6 del Código Penal, concurriendo la circunstancia del apartado 4 c) en dos de ellos, en concurso medial con un delito de explotación laboral del artículo 312.2 del referido cuerpo legal – en realidad servidumbre por deuda): Un grupo de víctimas provenientes de Rumanía aceptó una oferta de empleo en España ofrecida por compatriotas rumanos. Fueron alojados en una vivienda sin condiciones adecuadas de salubridad, sin suministro de luz ni agua. No se les entregó el salario prometido y se les obligó a pagar una deuda contraída por los gastos del viaje. Estaban desprotegidos y desarraigados en España, dependiendo completamente de los denunciantes de los acusados para su supervivencia y búsqueda de trabajo. Contrajeron deudas para obtener la documentación necesaria y se les privó de su teléfono móvil. Además, no se les pagó el salario correspondiente y se les hizo cargar con la deuda por los traslados desde su residencia hasta la finca donde trabajaban en el campo. Una de las víctimas era menor de edad y estaba embarazada, pero fue obligada a trabajar. Fueron sometidos a un trato humillante y a violencia verbal, y se vieron obligados a comer de la basura. Siempre estaban acompañados por un miembro del clan y solo podían usar el baño y la cocina de la casa después de pedir permiso a la dueña.

Normativa sancionadora laboral y referencia a otra normativa relevante que viene utilizada en los casos concretos a nivel nacional

General del ámbito socio-laboral:

Estatuto de los Trabajadores, Real Decreto Legislativo 2/2015, de 23 de octubre, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley del Estatuto de los Trabajadores.

Ley de Prevención de Riesgos Laborales, Ley 31/1995, de 8 de noviembre, de Prevención de Riesgos Laborales.

Ley General de la Seguridad Social, Real Decreto Legislativo 8/2015, de 30 de octubre, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley General de la Seguridad Social.

Ley de Infracciones y Sanciones en el Orden Social (LISOS), Real Decreto Legislativo 5/2000, de 4 de agosto, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley sobre Infracciones y Sanciones en el Orden Social.

Ley Orgánica de Libertad Sindical, Ley Orgánica 11/1985, de 2 de agosto, de Libertad Sindical.

Ley 14/1994, de 1 de junio, por la que se regulan las empresas de trabajo temporal.

En relación a la vivienda:

Art 14. 2. Ley 31/1995, de 8 de noviembre, de prevención de Riesgos Laborales. BOE, 269, de 10 de noviembre de 1995. Art. 19.1 a).

Ley 23/2015, de 21 de julio, Ordenadora del Sistema de Inspección de Trabajo y Seguridad Social, BOE, 174, de 22 julio de 2015, a partir de la nueva redacción dada por el Real Decreto-ley 5/2020, de 25 de febrero, por el que se adoptan determinadas medidas urgentes en materia de agricultura y alimentación. BOE, 49, de 26 de febrero de 2020. Anexos III (B), Anexo III (C) Anexo III (C Continuación), Anexo III (G), Anexo V y Anexo IX.

Orden ISM/1302/2022, de 27 de diciembre, por la que se regula la gestión colectiva de contrataciones en origen para 2023. BOE, 312, de 29 de diciembre de 2022. Art. 13. Convenio Colectivo del Campo de la Provincia de Huelva. Boletín Oficial de Huelva, 215, de 8 de noviembre de 2018

En relación al empadronamiento:

Art. 15. Ley 7/1985, de 2 de abril, Reguladora de las Bases del Régimen Local. BOE, 80, de 3 de abril de 1985. Art. 24.

Ley 39/2015, de 1 de octubre, de Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas. BOE, 236, de 2 de octubre de 2015.

Resolución de 29 de abril de 2020, de la Subsecretaria, por la que se publica la Resolución de 17 de febrero de 2020, de la Presidencia del Instituto Nacional de Estadística y de la Dirección General de Cooperación Autonómica y Local, por la que se dictan instrucciones técnicas a los Ayuntamientos sobre la gestión del Padrón municipal. BOE, 122, 2 de mayo de 2020.

Específica del sector agrario:

Real Decreto-ley núm. 13/2020, de 7 de abril, por el que se adoptan determinadas medidas urgentes en materia de empleo agrario.

Real Decreto-ley núm. 8/2020, de 17 de marzo, que establece medidas urgentes extraordinarias para hacer frente al impacto económico y social del COVID-19

Real Decreto núm. 1382/2008, de 1 de agosto, por el que, en desarrollo de la Ley núm. 18/2007, de 4 de julio, por la que se procede a la integración de los trabajadores por cuenta propia del Régimen Especial Agrario de la Seguridad Social en el Régimen Especial de la Seguridad Social de los Trabajadores por Cuenta Propia o Autónomos ,y la Ley núm. 20/2007, de 11 de julio, del Estatuto del trabajo autónomo, se modifican diversos reglamentos generales en el ámbito de la Seguridad Social

Ley núm. 18/2007 por la que se procede a la integración de los trabajadores por cuenta propia del Régimen Especial Agrario de la Seguridad Social en el Régimen Especial de la Seguridad Social de los Trabajadores por cuenta propia

Otros

ACTORES *que opèran en concreto: Fiscalía, cuerpos institucionales/policiales, ONGs, sindicatos, inspección de trabajo, organizaciones de trabajadores, organizaciones empresariales, etc.*

- *Fiscalía General del Estado (FGE), y en particular la Fiscalía General de Extranjería*
- *Instituciones públicas: Ministerio de Trabajo y Economía Social (MITES), Ministerio de Inclusión, Seguridad Social y Migraciones (MISSM), Ministerio de Justicia (MJU), Ministerio del Interior, Ministerio de Derechos Sociales, Consumo y Agenda 2023, Ministerio de Igualdad, (Consejo General del Poder Judicial (CGPJ), Inspección de Trabajo y Seguridad Social (ITSS), Defensor del Pueblo, Centro de Inteligencia contra el Terrorismo y el Crimen Organizado (CITCO)*
- *Cuerpos policiales: Policía Nacional (CNP), que incluye la Unidad Central de Redes de Inmigración y Falsedades Documentales (UCRIF), Guardia Civil, que incluye la Unidad de Inteligencia Criminal y la Unidad Central Operativa del Cuerpo de Investigación Criminal (Policía Judicial); policía autonómica, con especial referencia a Mossos d'Esquadra para Cataluña, que incluye la Unitat Central Tráfic d'essers humans UCTEH)*
- *ONGs, plataformas y organizaciones de trabajadores: Fundación Cruz Blanca, Fundación Cruz Roja, ACCEM, CEAR/CCAR, Asociación Huelva Acoge, Jornaleras de Huelva en Lucha, Cáritas, Mujeres en Zona de Conflicto (MZC), ASNUCI, Fruita amb Justícia Social (FJS), Free The Slaves, Fundación de Solidaridad Amaranta (donde se ha incorporado recién Sicar CAT), APDHA Huelva*
- *Sindicatos: Sindicato Andaluz de Trabajadores/as (S.A.T.), Sindicato Comisiones Obreras (C.C.O.O.), Sindicato Unión General de Trabajadores (U.G.T.), Sindicato Unitario de Huelva (S.U.), Sindicato de Obreros del Campo (SOC)*

Organizaciones Profesionales Agrarias: Asociación Agraria Jóvenes Agricultores (ASAJA), Coordinadora de Organizaciones de Agricultores y Ganaderos (COAG), Unión de Pequeños Agricultores y Ganaderos (UPA), Unión de Agricultores y Ganaderos de la Comunidad Valenciana (AVA-ASAJA), Confederación Española de Empresarios de Estaciones de Servicio (CEEES), Asociación Interprofesional de la Fresa Andaluza (Interfresa) Huelva

En su tercer informe, el GRETA ha documentado que el Ministerio de Inclusión de España, siguiendo la Ley de Extranjería 4/2000, emite anualmente órdenes para la gestión colectiva de la contratación de trabajadores migrantes en sus países de origen, estableciendo cuotas y procedimientos para visas de trabajo temporal y asegurando condiciones adecuadas de alojamiento para ellos en el sector agrícola. Aunque se han extendido inspecciones para garantizar estas condiciones, muchas veces estos trabajadores son contratados irregularmente y carecen de alojamiento adecuado. Adicionalmente, el gobierno español ha implementado inspecciones conjuntas con la Guardia Civil y otros países para combatir la trata de personas en este sector, registrando miles de inspecciones y violaciones, aunque sin datos específicos sobre víctimas de trata.

Asimismo, **GRETA visitó Huelva, una zona clave en la producción de fresas, y observó 25 asentamientos de migrantes, donde viven principalmente trabajadores indocumentados de África, sin servicios básicos.** Las ONGs proporcionan ayuda, pero un centro de día cerrará por falta de fondos. Se denuncia explotación laboral y sexual, con horarios y salarios ilegales, y aunque la

Guardia Civil visita estos lugares, no se han identificado víctimas de trata. GRETA expresa preocupación por la prolongada inacción de las autoridades ante esta crisis humanitaria que aumenta el riesgo de trata.

Planes nacionales/regionales/interregionales de contraste a la explotación agrícola o en otros sectores

No existen, de momento en España, planes de prevención, contraste o intervención con las víctimas específicos del sector agrícola a nivel nacional. En este caso, es necesario hacer referencias a los instrumentos generales sobre el contraste y respuesta a la trata de seres humanos, por un lado, y a programas de asistencia (mayoritariamente jurídica y de orden privado) para los casos de explotación laboral.
No obstante, existe un Plan de Contraste al Trabajo Forzoso del año 2021, sin distinción por sectores. Sin embargo, tras la adopción de dicho Plan, no ha habido transposición prácticas de sus medidas. A continuación, se indican los principales instrumentos, y a seguir los planes y programas relacionados con la trata y el trabajo forzoso.

En materia de trata de seres humanos: planes nacionales y regionales
- Protocolo Marco de Protección a las Víctimas de Trata de Seres Humanos, adoptado mediante acuerdo de 28 de octubre de 2011 por los Ministerios de Justicia, Interior, Empleo y Seguridad Social, Sanidad, Servicios Sociales e Igualdad, Fiscalía General del Estado y Consejo General del Poder Judicial
- Plan Integral de Lucha contra la Trata de Seres Humanos con Fines de Explotación Sexual de 2008 (vigente entre 2009 y 2012)
- Plan Integral de Lucha Contra la Trata de Mujeres y Niñas con Fines de Explotación Sexual (2015-2018)
- Plan Estratégico Nacional contra la Trata y la Explotación de Seres Humanos (2021-2023), que por vez primera no se limita a los supuestos de trata con fines de explotación sexual y se extiende también a la explotación
- Instrucción 6/2016, de la Secretaria de Estado de Seguridad, del Ministerio del Interior, sobre actuaciones de las fuerzas y cuerpos de seguridad del estado en la lucha contra la trata de seres humanos y en la colaboración con las organizaciones y entidades con experiencia acreditada en la asistencia a las víctimas
- Estrategia Nacional contra el Crimen Organizado y la Delincuencia Grave (2019-2023)
- Anteproyecto de Ley Orgánica integral contra la trata y la explotación de seres humanos (Diciembre 2022).

*Algunas **Comunidades Autónomas** han elaborado Protocolos de desarrollo del protocolo marco en su ámbito territorial, mayoritariamente con enfoque en el ámbito de la explotación sexual:*
- Protocolo de Cataluña de protección de las víctimas de trata de seres humanos
- Protocolo para la protección de las víctimas de trata de seres humanos en la Comunidad de Madrid
- Otros

***En materia de trabajo forzoso**:*

- Plan de Acción Nacional contra el Trabajo Forzoso: Relaciones laborales obligatorias y otras actividades humanas forzadas. Diciembre 2021

***En materia de menores no acompañados**, por padecer riesgo de sometimiento a redes de trata de seres humanos :*

- Resolución de 13 de octubre de 2014, de la Subsecretaría de Presidencia, por la que se publica el Acuerdo para la aprobación del Protocolo Marco sobre determinadas actuaciones en relación con los Menores Extranjeros No Acompañados

***En materia de trabajo digno e inspección de trabajo**:*

- Plan Director por un Trabajo Digno 2018–2019-2020

- Plan Estratégico de la Inspección de Trabajo y Seguridad Social 2021, 2022 y 2023

- Resolución de 4 de noviembre de 2013, de la Resolución de 4 de noviembre de 2013, de la Subsecretaría, por la que se publica el anexo del Convenio de colaboración entre el Ministerio de Empleo y Seguridad Social y el Ministerio del Interior sobre coordinación entre la Inspección de Trabajo y Seguridad Social y las Fuerzas y Cuerpos de Seguridad del Estado, en materia de lucha contra el empleo irregular y el fraude a la Seguridad Social

PROTECCIÓN VÍCTIMAS*: Normativa o previsiones para la protecciòn de las victìmas a nivèl internacional y regional*

Nivel internacional:

– Convención de las Naciones Unidas contra la Delincuencia Organizada Transnacional, hecha en Nueva York el 15 de noviembre de 2000, adoptada por la Asamblea General de las Naciones Unidas en su Resolución 55/25, de 15 de noviembre de 2000, y complementada por el Protocolo para prevenir, reprimir y sancionar la trata de personas, especialmente mujeres y niños; el Protocolo contra el tráfico ilícito de migrantes por tierra, mar y aire; y el Protocolo contra la fabricación y el tráfico ilícitos de armas de fuego.

– Declaración sobre los principios fundamentales de justicia para las víctimas de delitos y el abuso de poder, adoptada por la Asamblea General de Naciones Unidas mediante la Resolución 40/34 de 29 de noviembre de 1985

Nivel regional:

– Resolución (77) 27, adoptada por el Comité de Ministros del Consejo de Europa el 28 de septiembre de 1977, sobre indemnización a las víctimas del delito

– Convenio Europeo sobre Indemnización a las Víctimas de Delitos Violentos, hecho en Estrasburgo el 24 de noviembre de 1983

– recomendación (85) 11, adoptada por el Comité de Ministros del Consejo de Europa el 28 de junio de 1985, sobre la posición de la víctima en el marco del derecho penal y del proceso penal

– Recomendación (87) 21, adoptada por el Comité de Ministros del Consejo de Europa el 17 de septiembre de 1987, sobre la asistencia a las víctimas y la prevención de la victimización

– Recomencación (97) 13, adoptada por el Comité de Ministros del Consejo de Europa el 10 de septiembre de 1997, sobre intimidación de testigos y los derechos de defensa

– Recomendación (2005) 9, adoptada por el Comité de Ministros del Consejo de Europa el 20 de abril, sobre protección de testigos y los colaboradores de la justicia
– Recomendación (2006) 8, adoptada por el Comité de Ministros del Consejo de Europa el 14 de junio de 2006, sobre asistencia a las víctimas del crimen
– Recomendación CM/Rec(2023)2 del Comité de Ministros a los Estados miembros sobre los derechos, servicios y apoyo para las víctimas del delito
– Convenio 197 del Consejo de Europa sobre la lucha contra la trata de seres humanos, hecho en Varsovia el 16 de mayo de 2005.

- Directiva 2004/81/CE del Consejo, de 29 de abril de 2004, relativa a la expedición de un permiso de residencia a nacionales de terceros países que sean víctimas de trata de seres humanos o hayan sido objeto de una acción de ayuda a la inmigración ilegal, que cooperen con las autoridades competentes.
- Directiva 2011/36/UE del Parlamento Europeo y del Consejo, de 5 de abril de 2011, relativa a la prevención y lucha contra la trata de seres humanos y a la protección de las víctimas y por la que sustituye la Decisión Marco 2002/629/JAI del Consejo (DOUE L 101, de 15 de abril de 2011)
- Directiva 2011/36/UE del Parlamento Europeo y del Consejo de 5 de abril de 2011 relativa a la prevención y lucha contra la trata de seres humanos y la protección de las víctimas, y por la que se sustituye la Decisión Marco 2002/629/JAI del Consejo. (2011). Texto consolidado de la modificación. Disponible en: https://www.europarl.europa.eu/doceo/document/TA-9-2024-0310_ES.html#title2
- Directiva 2012/29/UE del Parlamento Europeo y del Consejo de 25 de octubre de 2012 por la que se establecen normas mínimas sobre los derechos, el apoyo y la protección de las víctimas de delitos, y por la que se sustituye la Decisión marco 2001/220/JAI del Consejo

Normativa o previsiones para la protecciòn de las victìmas a nivèl nacional (y casos, ejemplos,..)

En ámbito de explotación laboral y trata con fines de explotación laboral, al momento no existe un sistema de asistencia específico y bien definido a nivel nacional. Existen programas de intervención y asistencia a víctimas de trata en general, y casi siempre con un enfoque dirigido a abordar la explotación de tipo sexual.
En el ámbito de la explotación laboral en el sector agrícola, las principales problemáticas para garantizar el acceso a los derechos de las víctimas son las siguientes: Desconocimiento del idioma local y falta de recursos y/o voluntad de asistencia e interpretación por parte de los primeros actores sociales que interactúan con las víctimas, como la Inspección de Trabajo y la policía; falta de recursos y conexiones con el resto de la sociedad civil debido al aislamiento y la exclusión social; no presencialidad de entidades especializadas que podrían asistir las personas trabajadoras en acceder a sus derechos en el momento de la detección, identificación, de interposición de una denuncia y/o para evaluación de sus derechos como víctima de delito; escasez o ausencia de información para personas extranjeras sobre el derecho de asilo y la protección internacional; escasez de programas de asistencia y oportunidades de alojamientos para víctimas masculinas; dificultad para el enjuiciamiento de casos de trata laboral; dificultad para que las víctimas de estos delitos accedan a compensaciones e indemnizaciones económicas; exclusión de las víctimas de trata laboral de los programas de compensación pública y ausencia de reclamaciones civiles en los Tribunales Laborales (Juzgado de lo Social); no aplicación del principio de no punibilidad para las

víctimas de trata por la comisión de actividades delictivas determinadas por su situación de explotación, especialmente cuando estas actividades contribuyen a la victimización de otras personas o a la comisión de otros delitos en el entorno laboral; dificultad en acceder a la protección y al reconocimiento del estatus de testigo protegido en los procedimientos penales, ya que las víctimas a menudo no se identifican como tales o se considera de menor relevancia el riesgo a su integridad en el contexto de la explotación laboral.

Aparte de los esfuerzos del gobierno para ampliar el acceso a los derechos a todas las víctimas de trata, independientemente de la finalidad de explotación, el plan nacional contra el trabajo forzoso tiene como objetivo reforzar el sistema de protección y asistencia a las víctimas de explotación laboral grave y trabajo forzoso, a través de la "realización de un diagnóstico de la situación sobre el sistema de protección y atención a las víctimas de relaciones laborales obligatorias y otras actividades humanas forzadas, así como las víctimas de explotación laboral, teniendo especialmente en cuenta la diferenciación entre víctimas de trata y de explotación en el ámbito del proceso penal y potenciales víctimas de trata y explotación identificadas en el ámbito administrativo, así como introduciendo una perspectiva de género y edad, y teniendo también en cuenta la diversidad de perfiles de las víctimas".

Por su parte, el Anteproyecto de Ley Orgánica Integral contra la Trata tiene por objetivo lo de agrupar en un unico texto normativo, todas aquellas disposiciones de ley y previsiones para la protección y el acceso a derechos de las víctimas.

A día de hoy, ambas propuestas todavía no han gozado de actualización práctica. Por lo tanto, a las víctimas de trata y de explotación laboral se le reconocen los derechos previstos en caso de detección (como potencial víctima de trata), de identificación formal como víctima de trata, como víctima de delito en general y como solicitante de asilo en caso de acceso a la protección internacional. En caso de víctimas extranjeras en situación administrativa irregular, el renvío se realiza a favor de la legislación en materia de extranjería.

En aplicación del Convenio de Varsovia y de la Directiva 2011/36/UE, a las víctimas de trata se le reconoce:

- el derecho a la información, a la traducción y al interpretariado para comprender sus derechos en una lengua accesible, también en línea con la Ley 4/2015, de 27 de abril, del Estatuto de la víctima del delito y la Ley Orgánica 4/2000, de 11 de enero, sobre derechos y libertades de los extranjeros en España y su integración social;
- el derecho a la asistencia letrada y a la asistencia jurídica gratuita, en línea con el artículo 24 de la Constitución Española, y la Ley 1/1996, de 10 de enero, de asistencia jurídica gratuita;
- el derecho a la asistencia médica y, sobre todo, psicológica para la recuperación de la personas tras el impacto de la experiencia de trata y explotación padecida, según el Real Decreto 1192/2012, de 3 de agosto, por el que se regula la condición de asegurado y de beneficiario a efectos de la asistencia sanitaria en España, con cargo a fondos públicos, a través del Sistema Nacional de Salud, modificado por el Real Decreto 576/2013, de 26 de julio; derecho también concretado en el Protocolo Marco de Protección a las Víctimas de Trata de Seres Humanos y, en época más recién, en el PLAN CAMINO;
- el derecho de acceso a oportunidades de trabajo, formación profesional y educación: se prevé para las víctimas de trata el acceso a un permiso de residencia y trabajo por circumstancias excepcionales tras la identificación formal como víctima, supeditado a la interposición de una denuncia, o en base a la situación personal de la víctima (artículo 59 bis Ley de Extranjería, artículos

143-144 Real Decreto 557/2011, de 20 de abril, por el que se aprueba el Reglamento de la Ley Orgánica 4/2000, sobre derechos y libertades de los extranjeros en España y su integración social, tras su reforma por Ley Orgánica 2/2009).

- el derecho a la indemnización y reparación legal, según las previsiones establecidas en el Real Decreto de 14 de septiembre de 1882 por el que se aprueba la Ley de Enjuiciamiento Criminal (dentro de un procedimiento penal) como demandantes civiles y/o en un tribunal civil, y en línea con el Estatuto de la víctima de delito; no se dan casos de víctimas de trata de seres humanos que hayan presentado reclamaciones civiles contra su empleador a través de tribunales laborales para obtener salarios no pagados, incluso si su contrato de trabajo era nulo (Artículo 9 Estatuto de los Trabajadores)[16]; además, las víctimas de explotación laboral pueden solicitar al Fondo de Garantía Salarial (FOGASA) el pago de los salarios no recibidos en caso de insolvencia del empleador. Sin embargo, esta opción solo está disponible para los empleados con residencia legal en España, excluyendo a las personas migrantes indocumentadas de esta forma de compensación.
- el derecho a la exclusión de la responsabilidad penal por las actividades delictivas cometidas en el marco de la explotación producida por la trata (véase Circular de la Fiscalía General del estado n.º 5/2011 sobre los criterios de admisibilidad de dicha circumstancia, la Guía de criterios de actuación judicial frente a la trata de seres humanos, Guía de buenas prácticas en la instrucción y en el enjuiciamiento de los delitos de tráfico
de seres humanos, y la guía El tràfic d'éssers humans per a criminalitat forçada. Recomanacions d'actuació per a professionals de l'àmbit judicial).
- el derecho a la protección y a la posibilidad de acceder al estatuto de Testigo Protegido en los procedimientos penales como víctima de trata, según el Estatuto de la víctima de delito y la Ley Orgánica 19/1994, de 23 de diciembre, de protección a testigos y peritos en causas criminales.

[16] GRETA, *Evaluation Report Spain, Third Evaluation Report, Access to Justice and effective remedies for victims of trafficking in human beings*, 2023. Disponible en: 1680ab8d0f (coe.int)

PORTUGAL

Sofia Pinto Oliveira
Margarida Santos
Marlene Matos
Teresa Coelho Moreira
(Universidade do Minho - UMINHO)

NIVEL INTERNACIONAL

Tratados internacionales realmente utilizados en cada jurisdicción nacional

Os principais tratados relevantes coincidem com os indicados relativamente a Itália e Espanha.

No que se refere à Convenção do início do século XX relativa à escravatura, esta foi ratificada por Portugal, mas o mesmo não sucedeu com o Protocolo de Emenda à Convenção relativa à escravatura.
Foi ratificada por Portugal, em 1956, a Convenção Suplementar Relativa à Abolição da Escravatura, do Tráfico de Escravos e das Instituições e Práticas Análogas à Escravatura.

No que diz respeito às Convenções da OIT, Portugal ratificou a Convenção nº 29 sobre o Trabalho Forçado ou Obrigatório, a Convenção nº 105 sobre a Abolição do Trabalho Forçado e a Convenção n º 182 da OIT relativa à Interdição das Piores Formas de Trabalho das Crianças e à Acção Imediata com vista à Sua Eliminação.
O conceito de trabalho forçado constante da Convenção nº 29 - ***todo trabalho ou serviço exigido de uma pessoa sob a ameaça de uma sanção e para o qual a pessoa não se ofereceu espontaneamente*** - é uma referência nacional e europeia (veja-se a recente proposta de Regulamento UE, aprovada pelo Parlamento em 23 de abril de 2024, sobre proibir a venda, a importação e a exportação de mercadorias fabricadas com recurso ao trabalho forçado.

Portugal é parte da Convenção das Nações Unidas contra a Criminalidade Organizada Transnacional, desde 2004, e ratificou também os dois Protocolos Adicionais, de 2000: o Protocolo relativo à Prevenção, Repressão e Punição do Tráfico de Pessoas, especialmente Mulheres e Crianças e o Protocolo contra o tráfico (*smuggling* ou introdução clandestina) de migrantes por via terrestre, marítima e aérea. Esta Convenção foi especialmente relevante para a evolução da legislação penal nesta matéria (como se refere infra no "Nível Nacional: Delitos tipificados").

No que diz respeito à Convenção sobre a Proteção dos Direitos de Todos os Trabalhadores Migrantes e Membros das Suas Famílias, esta não foi ratificada por Portugal, sendo, aliás, o único *core human rights treaty* da ONU não ratificado por Portugal.

A utilização efetiva destes instrumentos passa, essencialmente, pela adequação da lei nacional às exigências internacionais e pelo seu uso como instrumentos relevantes para a interpretação e integração da legislação aplicável- O seu uso por parte dos tribunais não é frequente.

NIVEL INTERNACIONAL:
Soft Law (documentos internacionales) utilizados

3. en relación con la conceptualizaciòn y aplicaciòn de la normativa sobre la explotación laboral y de la trata de personas (ejemplo ILO y UNODC)
4. en relación con la definiciòn de una situación de vulnerabilidad, necesidad y de condiciones/indicadores de trabajo forzoso/indigno

Não foram detetados documentos internacionais não vinculativos (soft) relevantes para a concetualização e aplicação de exploração laboral, tráfico, vulnerabilidade.

NIVEL REGIONAL

Normativa efectivamente utilizada (LAW IN ACTION) por los estados a nivèl regional (ejemplo: IDH (con decisiones), CEDU (con decisiones), Convenzione di Varsavia, Carta di Nizza, Direttiva 2011/36/UE (y enmiendas recientes) también incluye organismos que producen normas, en Europa: Consejo de Europa, Unión Europea

Portugal aderiu ao Conselho da Europa em 1976 e ratificou a Convenção Europeia dos Direitos Humanos, em 1978.

Portugal é também parte da Convenção de Varsóvia do Conselho da Europa Relativa à Luta contra o Tráfico de Seres Humanos. Esta Convenção foi especialmente relevante para a evolução da legislação penal nesta matéria (como se refere infra no “Nível Nacional: Delitos tipificados”).

Aplica-se também em Portugal a Diretiva 2011/36/UE, relativa à prevenção e luta contra o tráfico de seres humanos e à proteção das vítimas. Esta Diretiva tem sido relevante para a_evolução da legislação penal nesta matéria (como se refere infra no “Nível Nacional: Delitos tipificados”).

NIVEL REGIONAL:
Soft law a nivèl regional (ejemplo: Comisiòn IDH – FRA, GRETA y los Informes de la Comisión de la UE sobre la aplicación de la Directiva sobre Trata en cada Estado)

Entre os instrumentos de *soft law* relevantes em Portugal, no domínio da exploração laboral destaca-se o trabalho de acompanhamento do GRETA.

Diversos relatórios do Grupo de Peritos sobre o Tráfico de Seres Humanos têm registado, relativamente a Portugal, progressos nos instrumentos de luta contra o tráfico.

O primeiro relatório é de 2013: (https://rm.coe.int/CoERMPublicCommonSearchServices/DisplayDCTMContent?documentId=0900001680686b19)

O segundo relatório é de 2017:

(https://rm.coe.int/greta-2017-4-fgr-prt-en/16806fe673)

A terceira onda de avaliações, ainda em curso, já deu origem a um relatório, em 2022, sobre o tema específico do acesso à justiça e a meios de defesa das vítimas (*Access to justice and effective remedies for victims of trafficking in human beings*.)

(https://rm.coe.int/greta-evaluation-report-on-portugal-3rd-evaluation-round/1680a6e00c)

O primeiro relatório do GRETA salientou a evolução do quadro legal aplicável, com vista à sua conformidade com os instrumentos internacionais vigentes na matéria, mas referiu a necessidade de se prestar maior atenção a medidas concretas de combate ao tráfico. Apelou a que se fosse dada maior atenção ao tráfico para fins de exploração laboral e se tivesse em conta vítimas do sexo masculino e crianças. Recomendou que se evoluísse no desenvolvimento de mecanismos eficazes de denúncia e que se dissociasse a identificação das vítimas da sua disponibilidade para participar nos processos crime. Manifestou preocupação pelo baixo número de condenações registadas.

O segundo relatório do GRETA sobre a aplicação, por Portugal, da Convenção do Conselho da Europa Relativa à Luta contra o Tráfico de Seres Humanos saúdou os progressos alcançados em diversas áreas desde 2013. Referiu, por exemplo, que o enquadramento jurídico foi reforçado com a alteração do Código Penal que criminalizou expressamente o tráfico de seres humanos para fins de mendicidade forçada e exploração de atividades criminosas. Elogiou iniciativas como o estabelecimento de uma rede de apoio às vítimas de tráfico, que reforça a coordenação e partilha de informação entre as autoridades e ONG, bem como a criação de uma unidade especializada no combate ao tráfico no âmbito do Serviço de Estrangeiros e Fronteiras (entretanto extinto). Outros desenvolvimentos considerados positivos foram a abertura de mais dois abrigos para vítimas de tráfico, um dos quais para homens, assim como a criação de novas equipas multidisciplinares envolvidas na identificação e assistência às vítimas em todo o país.

Uma das principais preocupações do GRETA era a necessidade de melhorar a assistência e serviços prestados às crianças vítimas. Além disso, o GRETA instou as autoridades portuguesas a garantirem que os casos de tráfico de seres humanos são adequadamente julgados.

O relatório de 2022 registou que Portugal continua a ser principalmente um país de destino de pessoas traficadas, *sendo que a exploração laboral é o tipo de exploração mais comum, ocorrendo principalmente no setor agrícola*. O GRETA destaca como avanços assinaláveis, o aprofundamento das políticas nesta área, incluindo a adoção do IV Plano de Ação para a Prevenção e Combate ao Tráfico de Seres Humanos, a implementação de um sistema de referenciação nacional para crianças, a adoção de um novo estatuto de vítimas especialmente vulneráveis e o aumento do

número de equipas multidisciplinares especializadas. Promove igualmente uma análise ao conjunto de recomendações que emergiram no decurso do segundo relatório GRETA, destacando, para além das iniciativas anteriormente assinaladas, as medidas que foram desencadeadas para prevenir e combater o tráfico para fins de exploração laboral. É destacado igualmente o aumento da capacidade de acolhimento de vítimas de tráfico de seres humanos.

Regista igualmente o aumento das investigações, acusações e condenações por tráfico de seres humanos, apesar de considerar que esses números permanecem baixos quando comparados com as vítimas que foram identificadas.

Até junho de 2024, Portugal terá que submeter um relatório relacionado com as Recomendações que o Comité das Partes da Convenção adotou decorrente da avaliação GRETA.

A Comissão Europeia também acompanha os progressos alcançados na luta contra o tráfico de seres humanos através de relatórios, o último dos quais publicado em 2022 (https://eur-lex.europa.eu/legal-content/PT/TXT/PDF/?uri=CELEX:52021DC0261)

NIVEL NACIONAL

Delitos tipificados en cada ordenamiento en relación con la explotación laboral y la trata de personas

A nível nacional, a Constituição da República Portuguesa dedica atenção aos direitos fundamentais dos trabalhadores e tem também diversas normas sobre política agrícola. Trata-se, pois, de uma Lei Fundamental que impõe especial atenção à proteção dos trabalhadores e à criação de condições de dignidade do trabalho – também no setor agrícola.

A expressão "exploração laboral" surge no artigo 160.º do Código Penal português (Decreto-Lei n.º 400/82), referente ao *Tráfico de Pessoas* que, na versão atual, pune os comportamentos de *Tráfico de Pessoas*, no artigo 160.º[17]. Com efeito, além de outras alterações de que daremos nota, em 2013, Portugal alterou o artigo 160.º (*Tráfico de Pessoas*) do Código Penal na sequência da transposição da Diretiva 2011/36/UE do Parlamento Europeu e do Conselho, de 5 de abril de 2011, e para se (re)alinhar com a Convenção-Protocolo de Palermo (2000) e com a Convenção de Varsóvia (2005).
O ordenamento jurídico português está alinhado, no geral (com algumas anotações que apontaremos *infra*), com as obrigações internacionais e europeias a que se encontra vinculado, nomeadamente os instrumentos anteriormente referidos.
Está em causa uma norma particularmente complexa, na medida em que se desdobra em distintos subtipos penais que visam proteger o bem jurídico liberdade de determinação (liberdade de decisão e de ação) das vítimas.
No n.º 1 do artigo 160.º do Código Penal encontramos a factualidade respeitante ao tráfico de adultos. No n.º 2 está em causa o tráfico de menores. No n.º 3 consta o tráfico de menores agravado. No n.º 4 estão previstas diversas circunstâncias que agravam tanto o tráfico de adultos como o

[17]Disponível em https://www.pgdlisboa.pt/leis/lei_mostra_articulado.php?artigo_id=109A0161&nid=109&tabela=leis&pagina=1&ficha=1&so_miolo=&nversao=#artigo.

tráfico de menores. No n.º 5 tem lugar a punição do ato de, "mediante pagamento ou outra contrapartida, oferecer, entregar, solicitar ou aceitar menor". Por sua vez, o n.º 6 contém o comportamento ilícito de utilização dos serviços ou órgãos da vítima (seja adulta ou menor). Por fim, o n.º 7 prevê o comportamento ilícito consubstanciado na retenção, ocultação, dano ou destruição dos documentos de identificação ou de viagem da vítima de tráfico (seja adulta ou menor).

Os fins de exploração previstos na norma (sexual, laboral, mendicidade, escravidão, etc.) não fazem parte dos crimes previstos, ou seja, constituem a finalidade ou a intencionalidade da atuação do agente, mas não necessitam de se verificar efetivamente. Ou seja, está em, causa um crime de resultado cortado[18].

Importa sublinhar que na versão originária do Código Penal (Decreto-Lei n.º 400/82)[19], o tipo legal de crime de tráfico de pessoas, vertido no artigo 217.º, estava inserido no Título III – *Dos crimes contra valores e interesses da vida em sociedade*, Capítulo I – *Crimes contra os fundamentos ético-sociais da vida social* e Secção II – *Crimes Sexuais*. Esta norma introduz, pela primeira vez, a incriminação do tráfico de pessoas, embora centrada na tutela da dimensão sexual, contrariando a recomendação internacional da interdição do tráfico de seres humanos para fins de escravidão. O artigo 217.º do CP de 1982 proibia a conduta de quem, com intenção lucrativa ou não, conduzir outrem – por via do aliciamento, sedução ou desvio – para a prática de prostituição ou de atos contrários ao pudor ou à moralidade sexual, sendo o movimento internacional da vítima *conditio sine qua non* para a consumação do crime.

Com a reforma ao CP de 1995, o artigo 169.º (correspondente ao anterior artigo 217.º) passa a enquadrar-se no Título I – *Crimes contra as pessoas*, Capítulo V – *Crimes contra a liberdade e autodeterminação sexual*, Secção I – *Crimes contra a liberdade sexual*. Neste preceito, está em causa a incriminação da conduta do agente que force outrem, por meio de violência, ameaça grave, ardil ou manobra fraudulenta, à deslocação para "país estrangeiro" com vista à prática da prostituição ou de atos sexuais de relevo, explorando a situação de abandono ou de necessidade da vítima. Verifica-se um reforço do tipo objetivo, ora por força da reprovação do agente de crime que tire proveito da "situação de abandono ou de necessidade" da vítima, ora pelo robustecimento dos meios típicos, reprovando neste caso a "violência, ameaça grave, ardil ou manobra fraudulenta", ao invés da versão precedente que resumia a relevância penal à "violência ou ameaça grave" e, apenas, como modo de agravamento da moldura penal. O preceito suprime a referência à "intenção lucrativa" e à atuação profissional, ambas como *modus operandi* do agente do crime, bem como ao consentimento conferido pela vítima, como causa de exclusão da ilicitude penal. A primeira supressão ocorre, como nos esclarece Anabela Rodrigues, porque "a gravidade intrínseca da conduta – ou, mais precisamente a sua dignidade penal – advém do bem jurídico que se quer proteger e que é ofendido com a actividade do agente – a liberdade de determinação sexual da vítima –, independentemente de ele a desenvolver com intuito lucrativo ou fazendo dela actividade profissional"[20]. A segunda supressão afigura-se mais controversa porque a interpretação legal consentânea com a tutela do bem jurídico exige que, diante do consentimento (expresso ou tácito) conferido pela vítima à conduta do agente, seja preservada a respetiva relevância penal.

---

[18] Cfr. Albuquerque, Paulo Pinto de, "Anotação ao artigo 160.º", *Comentário do Código Penal: à luz da Constituição da República e da Convenção Europeia dos Direitos do Homem*. 4ª. Lisboa, Universidade Católica Editora, 2021, p. 684 e 685.

[19] Disponível em https://pgdlisboa.pt/leis/lei_mostra_articulado.php?nid=101&tabela=leis.

[20] Rodrigues, Anabela, "Anotação ao Artigo 169.º", in Jorge de Figueiredo Dias (Dir.), *Comentário Conimbricense do Código Penal, Parte Especial*, Tomo I, 1.ª Ed., p. 514.

Depois da reforma de 1995, o tipo legal sofreu ainda alterações em 1998, 2001, 2007 e 2013.
Na base da reforma do CP de 2007 está um conjunto de instrumentos jurídicos, destacando-se a Convenção-Protocolo de Palermo (2000), o Protocolo Facultativo à Venda de Crianças, Prostituição e Pornografia Infantis (em desenvolvimento da Convenção sobre os Direitos da Criança – 2000), a Decisão-quadro do Conselho da União Europeia (2002) e a Convenção de Varsóvia (2005). Pretendendo o legislador penal português promover uma "resposta mais eficaz a fenómenos criminais graves, como o tráfico de pessoas"[21], verifica-se uma mudança de paradigma no CP por promover a tutela da liberdade da pessoa, distanciando-se do modelo precedente marcado pela tutela da liberdade sexual e da autodeterminação sexual, alterando-se a sistemática do tipo legal de tráfico de pessoas, por situar o preceito (160.º) no catálogo *Dos crimes contra liberdade pessoal* (Capítulo IV), *Dos crimes contra a vida* (Título I), ao mesmo tempo que põe termo à anterior dupla incriminação autónoma (artigos 169.º e 176.º, n.os 2 e 3). Além disso, **verifica-se a responsabilização das pessoas coletivas e entidades equiparadas a outras pessoas coletivas públicas e de organizações internacionais de direito público**, salvo o Estado, quando o tráfico envolva pessoa menor, em razão de uma mudança estrutural no paradigma penal português que encerra a limitação da responsabilidade criminal às pessoas singulares (Artigo 11.º n.º 2, alíneas a) e b), do CP de 2007). Além da referida limitação ao tráfico de pessoa menor, a responsabilização penal de pessoa coletiva ocorre, apenas, quando os crimes são cometidos em representação ou no interesse coletivo, por pessoas que ocupem uma posição de liderança ou atuem sob a autoridade das mesmas. **Também se verifica a ausência de qualquer alusão normativa ao movimento espacial ou geográfico da respetiva vítima, ao contrário das versões precedentes** (desde a versão originária CP de 1982 até à versão de 2001). A par do alargamento das condutas e meios típicos, expandem-se as finalidades censuradas porque a norma passa a reprovar o tráfico humano que sirva a "indústria do sexo, do trabalho e da doação involuntária de órgãos", apartando, no caso da exploração sexual, a terminologia utilizada antes – a saber, a proibição de prostituição e de atos sexualmente relevantes – por apresentar uma conexão estreita com os crimes contra a liberdade de determinação sexual[22]. Ou seja, **alargou-se o âmbito do crime de tráfico de pessoas também para o tráfico com fins para exploração laboral** ou de extração de órgãos. Também, entre outras alterações, o CP de 2007 passa a incluir neste ilícito três subtipos legais: o crime de alienação de pessoa menor, o crime de utilização da vítima de tráfico humano e o crime de subtração dos documentos daquela.
Foi com a revisão de 2013 que se tutela de forma mais abrangente as vítimas de tráfico humano, sobretudo para se (re)alinhar com a Convenção-Protocolo de Palermo (2000) e a Convenção de Varsóvia (2005), e para transpor, sobretudo, a Diretiva 2011/36/UE.
De referir, desde logo, que se verifica um alargamento das finalidades criminosas através das quais a exploração da pessoa é merecedora de enquadramento no tráfico de seres humanos. Ou seja, mantém-se a exploração sexual (prevista desde a versão do CP de 1982), a exploração laboral e a extração de órgãos humanos (prevista desde o CP de 2007), e acrescenta-se a proibição de sujeição de outrem à escravidão, à mendicidade e à prática de ilícitos-criminais. De resto, deve acentuar-se que alargou-se significativamente o âmbito da punibilidade consagrando-se agora um tipo de crime

[21] Ponto 2 da Exposição de Motivos da Proposta de Lei n.º 98/X. Disponível em: https://app.parlamento.pt.
[22] PEREIRA, Victor de Sá; SILVA, Alexandre Lafayette Estêvão da – Código Penal Anotado e Comentado. Legislação conexa e complementar, p. 432.

de "tráfico de pessoas para exploração", enquanto crime de intenção, baseado na técnica legislativa dos exemplos-padrão, o que tem merecido crítica por parte da doutrina[23].

Também em 2013, inseriu-se, no n.º 4, do artigo 160.º, do CP, um crime qualificado de tráfico de pessoas, que abarca as circunstâncias previstas no artigo 24.º da Convenção de Varsóvia (2005) e da e no artigo 4.º da Diretiva 2011/36/UE, na sequência da recomendação do parágrafo 162 do relatório GRETA (2012)[24]. São as seguintes as circunstâncias que constam do elenco legal: a) Tiver colocado em perigo a vida da vítima; b) Tiver sido cometida com especial violência ou tenha causado à vítima danos particularmente graves; c) Tiver sido cometida por um funcionário no exercício das suas funções; d) Tiver sido cometida no quadro de uma associação criminosa; ou e) Tiver como resultado o suicídio da vítima.

De resto, como aponta Paulo Pinto de Albuquerque, o elenco legal não inclui a circunstância da negligência grosseira prevista no artigo 4.º da Diretiva[25].

Também, como aponta o Autor, apesar da omissão da transposição do artigo 8.º da Diretiva 2011/36/UE (ver relatórios GRETA, nomeadamente o de 2012, parágrafo 170.º e o de 2022), as vítimas de tráfico de pessoas não devem ser punidas pela sua participação em atividades criminosas que tenham sido forçadas a cometer como consequência direta do tráfico , devendo a conduta da vítima ser tratada nos termos gerais de autoria mediata se e enquanto se verificar o domínio da vontade da vítima pelo traficante[26].

Também de referir que, sendo a tentativa punível nos termos gerais[27], a tentativa do crime de subtração de documentos da vítima não é punível, atendendo à moldura legal, contrariando, por exemplo, o artigo 21.º da Convenção de Varsóvia, que a impõe[28].

Atualmente, a definição legal de *Tráfico de pessoas* é a seguinte[29]:

Artigo 160.º, do Código Penal Português (Tráfico de pessoas)

"1 - Quem oferecer, entregar, recrutar, aliciar, aceitar, transportar, alojar ou acolher pessoa para fins de exploração, incluindo a exploração sexual, a exploração do trabalho, a mendicidade, a escravidão, a extração de órgãos ou a exploração de outras atividades criminosas:

a) Por meio de violência, rapto ou ameaça grave;

b) Através de ardil ou manobra fraudulenta;

---

[23] Albuquerque, Paulo Pinto de, "Anotação ao artigo 160.º", *Comentário do Código Penal : à luz da Constituição da República e da Convenção Europeia dos Direitos do Homem*. 4ª. Lisboa, Universidade Católica Editora, 2021, pág. 683

[24] Albuquerque, Paulo Pinto de, "Anotação ao artigo 160.º", *Comentário do Código Penal : à luz da Constituição da República e da Convenção Europeia dos Direitos do Homem*. 4ª. Lisboa, Universidade Católica Editora, 2021, p. 687.

[25] Albuquerque, Paulo Pinto de, "Anotação ao artigo 160.º", *Comentário do Código Penal : à luz da Constituição da República e da Convenção Europeia dos Direitos do Homem*. 4ª. Lisboa, Universidade Católica Editora, 2021, p. 687.

[26] Albuquerque, Paulo Pinto de, "Anotação ao artigo 160.º", *Comentário do Código Penal : à luz da Constituição da República e da Convenção Europeia dos Direitos do Homem*. 4ª. Lisboa, Universidade Católica Editora, 2021, p. 688.

[27] Cf. Artigo 23 do CP (*Punibilidade da tentativa*): 1. *Salvo disposição em contrário, a tentativa só é punível se ao crime consumado respectivo corresponder pena superior a 3 anos de prisão*.

[28] Albuquerque, Paulo Pinto de, "Anotação ao artigo 160.º", *Comentário do Código Penal : à luz da Constituição da República e da Convenção Europeia dos Direitos do Homem*. 4ª. Lisboa, Universidade Católica Editora, 2021, p. 688.

[29] Disponível em https://www.pgdlisboa.pt/leis/lei_mostra_articulado.php?artigo_id=109A0161&nid=109&tabela=leis&pagina=1&ficha=1&so_miolo=&nversao=#artigo.

c) Com abuso de autoridade resultante de uma relação de dependência hierárquica, económica, de trabalho ou familiar;
d) Aproveitando-se de incapacidade psíquica ou de situação de especial vulnerabilidade da vítima; ou
e) Mediante a obtenção do consentimento da pessoa que tem o controlo sobre a vítima;
é punido com pena de prisão de três a dez anos.
2 - A mesma pena é aplicada a quem, por qualquer meio, recrutar, aliciar, transportar, proceder ao alojamento ou acolhimento de menor, ou o entregar, oferecer ou aceitar, para fins de exploração, incluindo a exploração sexual, a exploração do trabalho, a mendicidade, a escravidão, a extração de órgãos, a adoção ou a exploração de outras atividades criminosas.
3 - No caso previsto no número anterior, se o agente utilizar qualquer dos meios previstos nas alíneas do n.º 1 ou actuar profissionalmente ou com intenção lucrativa, é punido com pena de prisão de três a doze anos.
4 - As penas previstas nos números anteriores são agravadas de um terço, nos seus limites mínimo e máximo, se a conduta neles referida:
a) Tiver colocado em perigo a vida da vítima;
b) Tiver sido cometida com especial violência ou tenha causado à vítima danos particularmente graves;
c) Tiver sido cometida por um funcionário no exercício das suas funções;
d) Tiver sido cometida no quadro de uma associação criminosa; ou
e) Tiver como resultado o suicídio da vítima.
5 - Quem, mediante pagamento ou outra contrapartida, oferecer, entregar, solicitar ou aceitar menor, ou obtiver ou prestar consentimento na sua adopção, é punido com pena de prisão de um a cinco anos.
6 - Quem, tendo conhecimento da prática de crime previsto nos n.ºs 1 e 2, utilizar os serviços ou órgãos da vítima é punido com pena de prisão de um a cinco anos, se pena mais grave lhe não couber por força de outra disposição legal.
7 - Quem retiver, ocultar, danificar ou destruir documentos de identificação ou de viagem de pessoa vítima de crime previsto nos n.os 1 e 2 é punido com pena de prisão até três anos, se pena mais grave lhe não couber por força de outra disposição legal.
8 - O consentimento da vítima dos crimes previstos nos números anteriores não exclui em caso algum a ilicitude do facto".

Neste sentido, o artigo 160.º, do Código Penal Português (*Tráfico de pessoas*), na versão vigente desde 2013, pune as condutas de quem **oferecer, entregar, recrutar, aliciar, aceitar, transportar, alojar ou acolher pessoa para fins de exploração**, incluindo a exploração sexual, **a exploração do trabalho**, a mendicidade, a escravidão, a extração de órgãos ou a exploração de outras atividades criminosas, com base nos meios previstos no n.º1: a) por meio de violência, rapto ou ameaça grave; b) através de ardil ou manobra fraudulenta; c) com abuso de autoridade resultante de uma relação de dependência hierárquica, económica, de trabalho ou familiar; d) aproveitando-se de incapacidade psíquica ou de situação de especial vulnerabilidade da vítima; ou e) mediante a obtenção do consentimento da pessoa que tem o controlo sobre a vítima"; bem como de quem **recrutar, aliciar, transportar, proceder ao alojamento ou acolhimento** de menor, ou **o entregar, oferecer ou aceitar**, **para fins de exploração**, incluindo a exploração sexual, a exploração do

trabalho, a mendicidade, a escravidão, a extração de órgãos, a adoção ou a exploração de outras atividades criminosas, por qualquer meio (n.º2); se for com os meios contemplados no n.º1 ou actuar profissionalmente ou com intenção lucrativa a moldura legal é agravada no seu limite máximo, havendo uma agravação das penas de um terço, nos seus limites mínimo e máximo, se a conduta (contemplada nos números anteriores tiver colocado em perigo a vida da vítima (al. a); tiver sido cometida com especial violência ou tenha causado à vítima danos particularmente graves (al. b); tiver sido cometida por um funcionário no exercício das suas funções (al. c); tiver sido cometida no quadro de uma associação criminosa (al.d); tiver como resultado o suicídio da vítima (al. e).
Também é punível o comportamento de **quem, tendo conhecimento da prática destes crimes**, **utilizar os serviços ou órgãos da vítima (n.º 6)**, bem como o comportamento de quem **retiver, ocultar, danificar ou destruir documentos de identificação ou de viagem de pessoa vítima de crime** previsto nos n.os 1 e 2, nos termos do n.º 7. No n.º 8 estabelece-se que o consentimento da vítima dos crimes previstos nos números anteriores não exclui a ilicitude do facto.

Em síntese: o tipo legal de *tráfico de pessoas* é um crime doloso, sendo que o tipo subjetivo inclui ainda um elemento típico subjetivo implícito: a intenção de exploração do trabalho, sexual, etc. ("para fins de"). Há que sublinhar que a consumação do crime de tráfico de pessoas não exige que a vítima tenha sido efetivamente explorada, bastando que as ações tenham sido praticadas com a intenção de exploração.
As vítimas podem ser estrangeiros/as que entram em Portugal ou também nacionais (com a reforma de 2007 deixou de haver qualquer alusão ao movimento espacial ou geográfico da respetiva vítima, ao contrário das versões precedentes).
Podemos dividir a situação de exploração em 2 grandes grupos: num primeiro grupo o agente age a) por meio de violência, rapto ou ameaça grave; b) através de ardil ou manobra fraudulenta; ou c) com abuso de autoridade resultante de uma relação de dependência hierárquica, económica, de trabalho ou familiar; num segundo grupo, estão em causa as situações em que o agente não utiliza os meios acabados de referir mas a pessoa objeto de tráfico fica submetida, face à sua especial vulnerabilidade, a condições de trabalho (para o que nos interessa) manifestamente indignas[30]. De resto, é complexa e problemática, por exemplo, a definição dos conceitos indeterminados de "aproveitando-se de situação de especial vulnerabilidade da vítima" (al. d), do n.º1, do artigo 160.º CP), devendo entender-se que "…é uma vulnerabilidade que resulta da situação em que a vítima se encontra, e que, por isso, pode ser aproveitada por qualquer pessoa"[31]. Apesar da dificuldade, esta concretização é importante para delimitar estas situações típicas de outras (*e.g.* de auxílio à imigração ilegal). Tem sido entendido que no tráfico de pessoas cabem as situações de "inexistência de qualquer alternativa à aceitação pela vítima da sua utilização para fins de *exploração*…"[32], como, por exemplo, o risco de expulsão do país/ a pobreza extrema/ o risco da sobrevivência pessoal ou

[30] Assim, Carvalho, Américo Taipa de, "Anotação ao artigo 160", in Jorge de Figueiredo Dias (dir), *Comentário Conimbricense do Código penal, Parte Especial, Tomo I, Artigos 131º a 201º,* 2.ª edição, Coimbra, Coimbra Editora, 2012, p. 685.
[31] Carvalho, Américo Taipa de, "Anotação ao artigo 160", in Jorge de Figueiredo Dias (dir), *Comentário Conimbricense do Código penal, Parte Especial, Tomo I, Artigos 131º a 201º,* 2.ª edição, Coimbra, Coimbra Editora, 2012, p. 681.
[32] Carvalho, Américo Taipa de, "Anotação ao artigo 160", in Jorge de Figueiredo Dias (dir), *Comentário Conimbricense do Código penal, Parte Especial, Tomo I, Artigos 131º a 201º,* 2.ª edição, Coimbra, Coimbra Editora, 2012, p. 682.

familiar que determina a aceitação de determinadas condições de trabalho de manifesta exploração[33]. Outra definição problemática é a constante na al. e), do n.º1, do artigo 160.º CP ("mediante a obtenção do consentimento da pessoa que tem o controlo sobre a vítima"): nada referindo a lei sobre a forma de o agente obter o consentimento, deve entender-se que pode ser por qualquer forma, sendo necessário é que exista um "efectivo controlo sobre a vítima, tenha este controlo ou ascendente sobre a pessoa entregue um fundamento legal ou meramente fáctico"[34].
Neste sentido, ver por exemplo, o disposto no acórdão do Tribunal da Relação do Porto (Proc. n.º 156/14.5TAVFR.P1), de 28-10-2021, disponível em http://www.dgsi.pt/jtrp.nsf/56a6e7121657f91e80257cda00381fdf/105dc927cc7429bc80258790004ca910?OpenDocument, que se baseou no disposto no tribunal *a quo*que vale a pena reproduzir aqui:

"*...Estamos perante situações concretas que contendem com o núcleo essencial da dignidade do sujeito trabalhador, o que nos remete para a figura de «exploração de trabalho». Estamos perante a forma mais radical de exploração de trabalho, retirando aos trabalhadores o resultado do seu trabalho.*

A situação descrita e dada como provada nos presentes autos constitui um exemplo paradigmático do aliciamento e recrutamento de duas pessoas que integram o estrato social mais vulnerável da nossa sociedade, para quem a proposta de trabalho que lhe foi apresentada pelo arguido constituiu uma opção de vida, perante a qual os mesmos não tinham uma outra alternativa senão aceitar.
Aliás, não só a sua situação de desamparo social e familiar a isso os condicionava, como a proposta do arguido constituía para os ofendidos uma pressão irresistível que só poderia culminar com a aceitação da proposta oferecida.
As vítimas foram escolhidas numa das camadas mais frágeis da sociedade, porque totalmente abandonadas à sua sorte, sem proteção de ninguém, desemparadas, com problemas de adição (álcool) e alguma debilidade mental, sendo, por isso, especialmente vulneráveis.
(...) Conclui-se, assim, ante a factualidade provada, que a atuação do arguido configura, a prática de dois crimes de tráfico de pessoas, previstos e punidos, pelo artigo 160.º, n.º 1, alínea d) do Código Penal, e ainda, quanto ao ofendido D..., pelo seu n.º 8, pelo que terá de ser condenado pelos mesmos...".
Ou, por exemplo, o disposto no acórdão do Tribunal da Relação de Évora (Proc. n.º 1107/17.0PBSTR.E1), de 08-06-2021, disponível em http://www.dgsi.pt/jtre.nsf/134973db04f39bf2802579bf005f080b/2e46a7a402b46549802586f80070ea9e?OpenDocument&Highlight=0,escravid%C3%A3o:

"*No caso em apreço, o arguido contratou verbalmente para exercer a profissão de pastor um cidadão estrangeiro, sem qualquer ligação familiar ao território nacional, que se encontrava numa frágil situação económica e social, pela quantia de € 75,00 por semana, quantia abaixo do salário mínimo nacional, sem descontos para a Segurança Social ou para o IRS para trabalhar todo o dia da parte da manhã e da tarde até cerca das 20 h, sem qualquer período de férias durante a parte do ano de 2017 e ofereceu á vítima para permanecer, dormir e comer um atrelado com 2,5 metros de*

[33] Patto, Pedro Vaz, "O crime de tráfico de pessoas no Código Penal revisto - Análise de algumas questões", *Revista do Cej*, 2008, pp. 183 e ss.
[34] Carvalho, Américo Taipa de, "Anotação ao artigo 160", in Jorge de Figueiredo Dias (dir), *Comentário Conimbricense do Código penal, Parte Especial, Tomo I, Artigos 131º a 201º,* 2.ª edição, Coimbra, Coimbra Editora, 2012, p. 683.

comprimento, 1,70m de largura e 2 m de altura, com colchão e fogão, mas sem água potável, casa de banho ou eletricidade, condições desumanas e degradantes que são ofensivas da sua dignidade enquanto ser humano.

O arguido atuou sempre livre, voluntária e conscientemente com o propósito de o explorar laboral e intenção lucrativa, o que fez durante o segundo semestre do ano de 2017 aproveitando-se da especial situação de vulnerabilidade da vítima, de forma desumana e degradante, bem sabendo que a sua conduta era proibida e punida por lei.

Incorreu assim o arguido num crime de tráfico de pessoas previsto e punível no artº 160º nº nº 1 al. d) do C.Penal".

Outro tipo legal relacionado com a exploração laboral será a escravidão (art. 159.º do CP). Este crime consiste na relação de domínio, ou seja, na relação entre o *dominus* e o dominado, da qual resulta a redução do sujeito a objeto. A vítima do crime de escravidão vê-se instrumentalizada pelo agente. Tal instrumentalização poderá apresentar um escopo laboral, sexual, militar ou paramilitar, de experimentação médica, entre outros. Para o que nos interessa, a exploração laboral constituirá uma das formas mais gravosas de escravidão, na medida em que implica a instrumentalização da vítima, utilizada como objeto ou mercadoria laboral. De referir, concordando, por exemplo com Paulo Pinto de Albuquerque, que deve entender-se que o crime de tráfico é instrumental do crime de escravidão, existindo, por isso, uma relação de concurso aparente (consunção)[35]. Ou seja, o agente é punido apenas pelo crime de escravidão (sendo o de tráfico de seres humanos instrumental relativamente ao de escravidão).

De resto, a Lei n.º 51/2023, de 28 de agosto – que "[d]efine os objetivos, prioridades e orientações da política criminal para o biénio de 2023-2025" – demonstra claramente preocupação com a realidade do tráfico humano, reconhecendo a sua potenciação "por movimentos migratórios hodiernos".

Além disso, poderá verificar-se, aliada à prática do crime de *Tráfico de pessoas*, o preenchimento de outros tipos legais (nomeadamente em concurso aparente) previstos na Lei n.º 23/2007, de 04 de julho (lei de imigração nacional)[36], como o crime de *Auxílio à imigração ilega*l (artigo 183º) e *Associação de auxílio à imigração ilegal* (artigo 184º); Angariação de mão de obra ilegal (artigo 185º); *Utilização da atividade de cidadão estrangeiro em situação ilegal* (artigo 185º-A); *Casamento ou união de conveniência* (artigo 186º) e de *Violação de medida de interdição de entrada* (artigo 187º) (ver *infra*). Relevante pode igualmente ser o crime de *Associação criminosa (*Artigo 299.º do Código Penal), aqui em concurso real. Este crime consuma-se com a promoção ou fundação da associação/ organização/grupo com a finalidade de praticar crimes, mesmo que exista uma adesão/apoio ulterior, sendo o agente punido independentemente dos crimes cometidos pelos associados e em concurso real com estes.

Artigo 299.º do Código penal - *Associação criminosa*

"1 - Quem promover ou fundar grupo, organização ou associação cuja finalidade ou actividade seja dirigida à prática de um ou mais crimes é punido com pena de prisão de um a cinco anos.

[35] Albuquerque, Paulo Pinto de, "Anotação ao artigo 160.º", *Comentário do Código Penal : à luz da Constituição da República e da Convenção Europeia dos Direitos do Homem*. 4ª. Lisboa, Universidade Católica Editora, 2021, p. 688.

[36] Disponível em https://www.pgdlisboa.pt/leis/lei_mostra_articulado.php?nid=920&tabela=leis.

2 - Na mesma pena incorre quem fizer parte de tais grupos, organizações ou associações ou quem os apoiar, nomeadamente fornecendo armas, munições, instrumentos de crime, guarda ou locais para as reuniões, ou qualquer auxílio para que se recrutem novos elementos.
3 - Quem chefiar ou dirigir os grupos, organizações ou associações referidos nos números anteriores é punido com pena de prisão de dois a oito anos.
4 - As penas referidas podem ser especialmente atenuadas ou não ter lugar a punição se o agente impedir ou se esforçar seriamente por impedir a continuação dos grupos, organizações ou associações, ou comunicar à autoridade a sua existência de modo a esta poder evitar a prática de crimes.
5 - Para os efeitos do presente artigo, considera-se que existe grupo, organização ou associação quando esteja em causa um conjunto de, pelo menos, três pessoas, actuando concertadamente durante um certo período de tempo".

NIVEL NACIONAL:
Marco sobre legislación penal y migratoria nacional (comparación entre el derecho escrito y el derecho en acción)

A lei de imigração nacional encontra-se na lei 23/2007, de 4 de julho[37], que foi, desde esta data, objeto de 14 atualizações.

Esta lei transpõe as várias diretivas da União Europeia a que Portugal está vinculado, entre as quais, a Diretiva 2002/90/CE, do Conselho, de 28 de novembro, relativa à definição do auxílio à entrada, ao trânsito e à residência irregulares; a Diretiva 2004/81/CE, do Conselho, de 29 de abril, relativa ao título de residência concedido aos nacionais de países terceiros que sejam vítimas do tráfico de seres humanos ou objeto de uma ação de auxílio à imigração ilegal e que cooperem com as autoridades competentes; a Diretiva 2009/52/CE, do Parlamento Europeu e do Conselho, de 18 de junho, que estabelece normas mínimas sobre sanções e medidas contra empregadores de nacionais de países terceiros em situação irregular; a Diretiva 2014/36/UE, do Parlamento Europeu e do Conselho, de 26 de fevereiro de 2014, relativa às condições de entrada e de permanência de nacionais de Estados terceiros para efeitos de trabalho sazonal; e consolida a transposição da Decisão Quadro, do Conselho, de 28 de novembro de 2002, relativa ao reforço do quadro penal para a prevenção do auxílio à entrada, ao trânsito e à residência irregulares.
No que diz respeito às vítimas de tráfico e de exploração laboral, a lei prevê, no artigo 109º, uma autorização de residência a vítimas de tráfico de pessoas ou de ação de auxílio à imigração ilegal. A autorização de residência é concedida ao cidadão estrangeiro que seja ou tenha sido vítima de infrações penais ligadas ao tráfico de pessoas ou ao auxílio à imigração ilegal, mesmo que tenha entrado ilegalmente no país ou não preencha as condições de concessão de autorização de residência. De acordo com o artigo 110.º desta lei, sempre que as autoridades públicas ou as associações que atuem no âmbito da proteção das vítimas de criminalidade considerarem que um

[37] Disponível em https://www.pgdlisboa.pt/leis/lei_mostra_articulado.php?nid=920&tabela=leis.

cidadão estrangeiro possa estar abrangido pela autorização de residência, informam a pessoa em causa desta possibilidade.

Artigo 109.º - *Autorização de residência*
"*1 -É concedida autorização de residência ao cidadão estrangeiro que seja ou tenha sido vítima de infrações penais ligadas ao tráfico de pessoas ou ao auxílio à imigração ilegal, mesmo que tenha entrado ilegalmente no País ou não preencha as condições de concessão de autorização de residência.*
2 - A autorização de residência a que se refere o número anterior é concedida após o termo do prazo de reflexão previsto no artigo 111.º, desde que:
a) Seja necessário prorrogar a permanência do interessado em território nacional, tendo em conta o interesse que a sua presença representa para as investigações e procedimentos judiciais;
b) O interessado mostre vontade clara em colaborar com as autoridades na investigação e repressão do tráfico de pessoas ou do auxílio à imigração ilegal;
c) O interessado tenha rompido as relações que tinha com os presumíveis autores das infrações referidas no número anterior.
3 - A autorização de residência pode ser concedida antes do termo do prazo de reflexão previsto no artigo 111.º, se se entender que o interessado preenche de forma inequívoca o critério previsto na alínea b) do número anterior.
4 - Pode igualmente ser concedida após o termo do prazo de reflexão previsto no artigo 111.º autorização de residência ao cidadão estrangeiro identificado como vítima de tráfico de pessoas, nos termos de legislação especial, com dispensa das condições estabelecidas nas alíneas a) e b) do n.º 2.
5 - A autorização de residência concedida nos termos dos números anteriores é válida por um período de um ano e renovável por iguais períodos, se as condições enumeradas no n.º 2 continuarem a estar preenchidas ou se se mantiver a necessidade de proteção da pessoa identificada como vítima de tráfico de pessoas, nos termos de legislação especial".

O Decreto-Lei n.º 368/2007, de 5 de novembro[38] define o regime especial de concessão de autorização de residência a vítimas de tráfico de pessoas a que se referem os n.os 4 e 5 do artigo 109.º e o n.º 2 do artigo 111.º da Lei n.º 23/2007, de 4 de Julho. Este regime especial dispensa a verificação, no caso concreto, da necessidade da permanência da vítima de tráfico de pessoas em território nacional, no interesse das investigações e dos procedimentos judiciais e prescinde da vontade clara de colaboração com as autoridades na investigação e repressão do tráfico de pessoas ou do auxílio à imigração ilegal. Para além disso, define-se vítima de tráfico como sendo a pessoa em relação à qual hajam sido adquiridos indícios da prática desse crime, por autoridade judiciária ou órgão de polícia criminal, ou quando o coordenador do Plano Nacional contra o Tráfico de Seres Humanos entender que existem motivos suficientemente ponderosos para crer que essa pessoa é vítima de tráfico e determina-se que a necessidade de proteção se mantém enquanto houver risco de a vítima, os seus familiares ou pessoas que com ela mantenham relações próximas serem objeto de ameaças ou ofensas a bens pessoais ou patrimoniais, praticadas pelos agentes do tráfico.

[38] Disponível em https://www.pgdlisboa.pt/leis/lei_mostra_articulado.php?nid=1320&tabela=leis&so_miolo=.

Artigo único - *Concessão de autorização de residência a cidadão estrangeiro identificado como vítima do crime de tráfico de pessoas*

"1 - A autorização de residência a cidadão estrangeiro identificado como vítima do crime de tráfico de pessoas, nos termos do n.º 4 do artigo 109.º da Lei n.º 23/2007, de 4 de julho, na sua redação atual, com dispensa das condições estabelecidas nas alíneas a) e b) do n.º 2 do mesmo artigo, é concedida, quando circunstâncias pessoais da vítima o justifiquem, pelo membro do Governo responsável pela área das migrações, por sua iniciativa ou proposta do órgão de polícia criminal competente ou do coordenador do Plano Nacional contra o Tráfico de Seres Humanos, aplicando-se o disposto nos artigos 54.º e seguintes do Código do Procedimento Administrativo.

2 - As circunstâncias pessoais a que se refere o número anterior são ponderadas caso a caso e podem, designadamente, relacionar-se:

a) Com a segurança da vítima, seus familiares ou pessoas que com ela mantenham relações próximas;

b) Com a saúde das pessoas referidas na alínea anterior;

c) Com a sua situação familiar;

d) Com outras situações de vulnerabilidade.

3 - Para efeitos do disposto no n.º 2 do artigo 111.º da Lei n.º 23/2007, de 4 de Julho, considera-se identificada como vítima de tráfico toda a pessoa em relação à qual hajam sido adquiridos indícios da prática desse crime, por autoridade judiciária ou órgão de polícia criminal ou quando o coordenador do Plano Nacional contra o Tráfico de Seres Humanos entender que existem motivos suficientemente ponderosos para crer que essa pessoa é vítima de tráfico.

4 - Para efeitos do disposto no n.º 5 do artigo 109.º da Lei n.º 23/2007, de 4 de Julho, considera-se que a necessidade de protecção se mantém enquanto houver risco de a vítima, os seus familiares ou pessoas que com ela mantenham relações próximas serem objecto de ameaças ou ofensas a bens pessoais ou patrimoniais, praticadas pelos agentes do tráfico".

A lei portuguesa era, em geral, comparativamente, considerada uma lei europeia aberta aos imigrantes. Existia um mecanismo que previa a possibilidade de regularização de imigrantes com contrato de trabalho ou promessa de contrato de trabalho, desde que inscritos na Segurança Social. Esta possibilidade terminou abruptamente, desde o dia 4 de junho de 2024, em que o Decreto-Lei 37-A/2024, de 3 de junho, revogou esta possibilidade.

No que diz respeito à previsão de crimes conexos com a imigração, a mesma lei prevê, fundamentalmente, cinco delitos:

1 – *Auxílio à imigração ilegal* (artigo 183º) e *associação de auxílio à imigração ilegal* (artigo 184º)

2 – *Angariação de mão de obra ilegal* (artigo 185º)

3 – Utilização da atividade de cidadão estrangeiro em situação ilegal (artigo 185º-A)

4 – *Casamento ou união de conveniência* (artigo 186º)

5 – *Violação de medida de interdição de entrada* (artigo 187º).

1 - *Auxílio à imigração ilegal* (artigo 183º)

"1 - *Quem favorecer ou facilitar, por qualquer forma, a entrada ou o trânsito ilegais de cidadão estrangeiro em território nacional é punido com pena de prisão até três anos.*
2 - Quem favorecer ou facilitar, por qualquer forma, a entrada, a permanência ou o trânsito ilegais de cidadão estrangeiro em território nacional, com intenção lucrativa, é punido com pena de prisão de um a cinco anos.
3 - Se os factos forem praticados mediante transporte ou manutenção do cidadão estrangeiro em condições desumanas ou degradantes ou pondo em perigo a sua vida ou causando-lhe ofensa grave à integridade física ou a morte, o agente é punido com pena de prisão de dois a oito anos.
(...)"

Associação de auxílio à imigração ilegal (artigo 184º)

"*1 - Quem promover ou fundar grupo, organização ou associação cuja finalidade ou atividade seja dirigida à prática dos crimes previstos no artigo anterior é punido com pena de prisão de um a seis anos.*
2 - Incorre na mesma pena quem fizer arte de tais grupos, organizações ou associações, bem como quem os apoiar ou prestar auxílio para que se recrutem novos elementos.
3 - Quem chefiar ou dirigir os grupos, organizações ou associações mencionados nos números anteriores é punido com pena de prisão de dois a oito anos.
(...)"

No artigo 299º do Código Penal está previsto o crime de associação criminosa, que pode igualmente ser relevante (ver *supra*)

2 – *Angariação de mão de obra ilegal* (artigo 185º)

"1 - *Quem, com intenção lucrativa, para si ou para terceiro, aliciar ou angariar com o objetivo de introduzir no mercado de trabalho cidadãos estrangeiros que não sejam titulares de autorização de residência ou visto que habilite ao exercício de uma atividade profissional é punido com pena de prisão de um a cinco anos.*
2 - Quem, de forma reiterada, praticar os atos previstos no número anterior, é punido com pena de prisão de dois a seis anos.
(...)

(No Código de Trabalho, foi introduzida uma alteração em 2023 para criar um ilícito contraordenacional de sentido convergente com este: a "intermediação laboral ilegal" - artigo 28º-B da lei 13/2023, de 3 de abril, aprovado no âmbito da Agenda para o Trabalho Digno).

3 – *Utilização de atividade de cidadão estrangeiro em situação ilegal*

"1 - Quem, de forma habitual, utilizar o trabalho de cidadãos estrangeiros que não sejam titulares de autorização de residência ou visto que habilite a que permaneçam legalmente em Portugal, é punido com pena de prisão até um ano ou com pena de multa até 240 dias.
2 - Quem, nos casos a que se refere o número anterior, utilizar, em simultâneo, a atividade de um número significativo de cidadãos estrangeiros em situação ilegal, é punido com pena de prisão até dois anos ou pena de multa até 480 dias.
3 - Quem utilizar o trabalho de cidadão estrangeiro, menor de idade, em situação ilegal, ainda que admitido a prestar trabalho nos termos do Código do Trabalho, é punido com pena de prisão até dois

anos ou com pena de multa até 480 dias.
4 - Se as condutas referidas nos números anteriores forem acompanhadas de condições de trabalho particularmente abusivas ou degradantes, o agente é punido com pena de prisão de um a cinco anos, se pena mais grave não couber por força de outra disposição legal.
5 - O empregador ou utilizador do trabalho ou serviços de cidadão estrangeiro em situação ilegal, com o conhecimento de ser este vítima de infrações penais ligadas ao tráfico de pessoas, é punido com pena de prisão de dois a seis anos, se pena mais grave não couber por força de outra disposição legal.
(...)"

Estes delitos (referidos em 2 e 3) revelam uma intenção de dirigir a punição para quem se aproveita da situação de vulnerabilidade de outrem com ânimo lucrativo.

4 – *Casamento ou união de conveniência* (artigo 186º)
1 - Quem contrair casamento ou viver em união de facto com o único objetivo de proporcionar a obtenção ou de obter um visto, uma autorização de residência ou um «cartão azul UE» ou defraudar a legislação vigente em matéria de aquisição da nacionalidade é punido com pena de prisão de um a cinco anos.
2 - Quem, de forma reiterada ou organizada, fomentar ou criar condições para a prática dos atos previstos no número anterior, é punido com pena de prisão de dois a seis anos.
(...)

5 – *Violação de medida de interdição de entrada* (artigo 187º)
1 - O cidadão estrangeiro que entrar em território nacional durante o período por que essa entrada lhe foi interditada é punido com pena de prisão até dois anos ou multa até 100 dias.
(...)

Casos prácticos de jurisprudencia de las cortes nacionales en el sector agrícola o en otros sectores

A jurisprudência dos tribunais portugueses só é acessível por via *on-line* no que diz respeito aos tribunais superiores, que publicam uma seleção dos seus Acórdãos em *www.dgsi.pt*. Assim, o nosso conhecimento é limitado quanto à jurisprudência dos tribunais de primeira instância - muito embora existam alguns estudos publicados onde se analisou jurisprudência dos tribunais de primeira instância[39]. Salientamos, em particular, um estudo de 2015, em que foram analisados nove

[39] Marlene Matos, Mariana Gonçalves & Ângela Maia (2018), "Human trafficking and criminal proceedings in Portugal: discourses of professionals in the justice system", *Trends Organ Crim* **21**, 370–400. https://doi.org/10.1007/s12117-017-9317-4.
Marlene Matos, Mariana Gonçalves & Ângela Maia, "Understanding the criminal justice process in human trafficking cases in Portugal: factors associated with successful prosecutions", *Crime Law Soc Change* **72**, 501–525 (2019). https://doi.org/10.1007/s10611-019-09834-9
Ângela Fernandes, Mariana Gonçalves & Marlene Matos (2021) "Labor Trafficking in Portugal: Victims Perceptions of Formal Support, Post-Victimization and Impact", Journal of Forensic Psychology Research and Practice, 21:5,

processos de tráfico de seres humanos transitados em julgado entre 2007 e 2015, dos quais quatro eram sobre exploração laboral[40].

No que se refere à jurisprudência dos Tribunais da Relação (tribunais criminais), destacamos quatro Acórdãos do Tribunal da Relação de Évora (no Alentejo), em que estiveram em discussão situações de tráfico para exploração laboral no setor agrícola.

Acórdão do Tribunal da Relação de Évora, de 18 de outubro de 2018, no Processo 14/16.9CLSB.E1, em que houve condenação por tráfico de pessoas para exploração agrícola.

(https://www.dgsi.pt/jtre.nsf/134973db04f39bf2802579bf005f080b/9d65b75e6ffd720c8025833d005546e0?OpenDocument&Highlight=0,14%2F16)

Acórdão do Tribunal da Relação de Évora, de 19 de fevereiro de 2019, no Processo 576/14.5GEALR.E1, que revogou a absolvição e pessoas acusadas tráfico de pessoas para exploração agrícola (crime previsto no artigo 160º, nº 1 al. d) do Código Penal).

(https://www.dgsi.pt/jtre.nsf/134973db04f39bf2802579bf005f080b/17ff0b9b9f602b3b802583bb003aa4f1?OpenDocument&Highlight=0,576%2F14)

Acórdão do Tribunal da Relação de Évora, de 8 de junho de 2021, no Processo 1107/17.0PBSTR.E1, num processo em que houve condenação por tráfico de pessoas para exploração agrícola (crime previsto no artigo 160º, nº 1 al. d) do Código Penal).

(https://www.dgsi.pt/jtre.nsf/134973db04f39bf2802579bf005f080b/2e46a7a402b46549802586f80070ea9e?OpenDocument&Highlight=0,1107%2F17)

Para além destes Acórdãos, há um caso relatado no Documento *Tráfico de Seres Humanos – Relatório 2022*, elaborado pelo Observatório de Tráfico de Seres Humanos em 2023, p. 72

"*Investigação SEF: Agressores de trabalhadores agrícolas acusados dos crimes de tráfico de pessoas e auxílio à imigração ilegal (06 de maio, 2022)*
No âmbito de uma investigação criminal realizada pelo SEF em 2021, foram, agora, acusados dos crimes de auxílio à imigração ilegal, tráfico de pessoas e associação criminosa cinco cidadãos (dois dos quais já com nacionalidade portuguesa) e uma pessoa coletiva, que tinha como objeto social a realização de atividades e serviços relacionados com a agricultura e produção animal.
Neste processo foram investigados factos relacionados com a alegada atividade de exploração laboral de trabalhadores estrangeiros irregulares em território nacional, com a utilização de empresas de fachada, os quais eram colocados a trabalhar em tarefas agrícolas na zona de Serpa, e sem receber o que lhes era devido. Estes cidadãos eram alegadamente sujeitos a trabalhos agrícolas pesados, várias horas por dia, à revelia da legislação laboral, passando fome e frio.

438-467, DOI: 10.1080/24732850.2021.1945831 To link to this article: https://doi.org/10.1080/24732850.2021.1945831.

[40] Marlene Matos, Ângela Maia, Mariana Gonçalves & R. Pinto (2015). *Tráfico de pessoas e tramitação criminal*. Comissão para a Cidadania e Igualdade de Género. Acessível on-line.

Os arguidos, agora acusados, alegadamente recorriam a ameaças e assumiam posturas agressivas de forma a manterem a sua autoridade.
O modus operandi apurado passava, também, pelo arrendamento de casas, em regra degradadas, onde colocavam as pessoas que viessem a trabalhar para si, sem condições sanitárias e de higiene.".

Normativa sancionadora laboral y referencia a otra normativa relevante que viene utilizada en los casos concretos a nivel nacional (con link)

Lei n.º 28/2016, de 23 de agosto

Combate as formas modernas de trabalho forçado, procedendo à décima primeira alteração ao Código do Trabalho, aprovado pela Lei n.º 7/2009, de 12 de fevereiro, à quinta alteração ao regime jurídico da promoção da segurança e saúde no trabalho, aprovado pela Lei n.º 102/2009, de 10 de setembro, e à terceira alteração ao regime jurídico do exercício e licenciamento das agências privadas de colocação e das empresas de trabalho temporário, aprovado pelo Decreto-Lei n.º 260/2009, de 25 de setembro.

Pode ver-se em:

https://www.pgdlisboa.pt/leis/lei_mostra_articulado.php?nid=2593&tabela=leis&ficha=1&pagina=1&so_miolo=

Código do Trabalho, disponível em:
https://www.pgdlisboa.pt/leis/lei_mostra_articulado.php?nid=1047&tabela=leis

Lei n.º 107/2009, de 14 de Setembro
REGIME PROCESSUAL APLICÁVEL ÀS CONTRA-ORDENAÇÕES LABORAIS E DE SEGURANÇA SOCIAL
Disponível em :
https://www.pgdlisboa.pt/leis/lei_mostra_articulado.php?nid=1154&tabela=leis&ficha=1&pagina=1

ACTORES que opèran en concreto: Fiscalía, cuerpos institucionales/policiales, ONGs, sindicatos, inspección de trabajo, organizaciones de trabajadores, organizaciones empresariales, etc.

Entre vários atores, salientamos:

ACT -*Autoridade para as Condições do Trabalho*

AIMA – *Agência para a Integração, Migrações e Asilo* (sucedeu ao SEF – *Serviço de Estrangeiros e Fronteiras)*

APAV – *Associação Portuguesa de Apoio à Vítima* (dispõe de umaunidade de apoio a vítima migrante e de discriminação – UAVMD)

CAP – *Confederação dos Agricultores de Portugal*

CPCJ - *Comissão de Proteção de Crianças e Jovens*

GNR – *Guarda Nacional Republicana*

JRS – *Serviço Jesuíta aos Refugiados Portugal*

OTSH – *Observatório do Tráfico de Seres Humanos*

PJ – *Polícia Judiciária*

PSP – *Polícia de Segurança Pública*

SETAAB – *Sindicato Nacional dos Trabalhadores da Agricultura, Floresta, Pesca, Turismo, Indústria Alimentar, Bebidas e Afins*

SETAA - *Sindicato da Agricultura, Alimentação e Florestas*

SINTAB - *Sindicato dos Trabalhadores da agricultura e das Indústrias de alimentação, bebidas e tabacos de Portugal*

Planes nacionales/regionales/interregionales de contraste a la explotación agrícola o en otros sectores

- *V Plano de Ação para a Prevenção e Combate ao Tráfico de Seres Humanos (2022-2025)*

(https://www.defesa.gov.pt/pt/pdefesa/igen/Documents/V-Plano-Acao-Prevencao-Combate-Trafico-Seres-Humanos-2022-2025.pdf)

- *Estratégia Nacional para os Direitos das Vítimas de Crime (*ENDVC) (2024-2028)

(https://diariodarepublica.pt/dr/detalhe/resolucao-conselho-ministros/2-2024-836117873)

- *Agenda do Trabalho Digno*

(https://www.portugal.gov.pt/download-ficheiros/ficheiro.aspx?v=%3d%3dBQAAAB%2bLCAAAAAAABAAzNDI2MgUAmp2vnQUAAAA%3d)

PROTECCIÓN VÍCTIMAS: Normativa o previsiones para la protecciòn de las victìmas a nivèl internacional y regional

A proteção das vítimas está prevista em muitos dos instrumentos referidos *supra,* que, além das suas finalidades de harmonização da abordagem preventiva e repressiva dos atos ilícitos, têm também a preocupação de salvaguardar o direito das vítimas à proteção.

Assim sucede, ao nível internacional geral, com a Convenção das Nações Unidas contra a Criminalidade Organizada Transnacional, em especial, no Protocolo Adicional Relativo à Prevenção, à Repressão e à Punição do Tráfico de Pessoas, em especial de Mulheres e Crianças (em particular, artigos 6º, 7º e 8º) e no Protocolo Adicional contra o Tráfico Ilícito de Migrantes por Via Terrestre, Marítima e Aérea (em especial, nos artigos 5º, 9º e 16º).

Também ao nível do Conselho da Europa, a Convenção de Varsóvia prevê a proteção e assistência às vítimas.

Ao nível da União Europeia, diversas diretivas foram adotadas com a mesma intenção.

Directiva 2004/81/CE do Conselho, de 29 de Abril de 2004, relativa ao título de residência concedido aos nacionais de países terceiros que sejam vítimas do tráfico de seres humanos ou objecto de uma acção de auxílio à imigração ilegal, e que cooperem com as autoridades competentes

Diretiva 2011/36/UE, de 5 de abril, relativa à prevenção e luta contra o tráfico de seres humanos e à proteção das vítimas.

Diretiva 2012/29/UE, de 25 de outubro de 2012, que estabelece normas mínimas relativas aos direitos, ao apoio e à proteção das vítimas da criminalidade.

Normativa o previsiones para la protecciòn de las victìmas a nivèl nacional (y casos, ejemplos,..)

A nível nacional importa destacar:

- Lei n.º 130/2015, de 4 de Setembro – Estatuto da vítima
https://pgdlisboa.pt/leis/lei_mostra_articulado.php?tabela=leis&nid=2394&ficha=1

Contém um conjunto de medidas que visam assegurar a proteção e a promoção dos direitos das vítimas da criminalidade, transpondo para a ordem jurídica interna a Diretiva 2012/29/UE do Parlamento Europeu e do Conselho, de 25 de outubro de 2012, que estabelece normas relativas aos direitos, ao apoio e à proteção das vítimas da criminalidade e que substitui a Decisão-Quadro 2001/220/JAI do Conselho, de 15 de março de 2001.
O Estatuto da Vítima compreende um conjunto de princípios orientadores do tratamento a conferir às vítimas, bem como um catálogo de direitos das vítimas de crimes, nomeadamente das vítimas especialmente vulneráveis ("*'Vítima especialmente vulnerável', a vítima cuja especial fragilidade resulte, nomeadamente, da sua idade, do seu estado de saúde ou de deficiência, bem como do facto de o tipo, o grau e a duração da vitimização haver resultado em lesões com consequências graves no seu equilíbrio psicológico ou nas condições da sua integração social*" – cfr artigo 67.º-A, n.º 1, al. b), do Código de Processo Penal - CPP), como é o das vítimas de tráfico/exploração, que se presumem pelo legislador como especialmente vulneráveis (cfr. artigo 67.º-A n.º 3, do CPP, de acordo com o qual " *As vítimas de criminalidade violenta* [cuja definição se encontra no art. 1.º, j) do CPP, entre as quais se contam as vítimas de exploração, nomeadamente laboral], *de criminalidade especialmente violenta e de terrorismo são sempre consideradas vítimas especialmente vulneráveis para efeitos do disposto na alínea b) do n.º 1*".

(CPP - - https://pgdlisboa.pt/leis/lei_mostra_articulado.php?artigo_id=199A0067&nid=199&tabela=leis&pagina=1&ficha=1&so_miolo=&nversao=#artigo)

Ver, por exemplo, o artigo 21.º do Estatuto das Vítimas (*Direitos das vítimas especialmente vulneráveis*):
"1 - Deve ser feita uma avaliação individual das vítimas especialmente vulneráveis, a fim de determinar se devem beneficiar de medidas especiais de proteção.
2 - As medidas especiais de proteção referidas no número anterior são as seguintes:
a) As inquirições da vítima devem ser realizadas pela mesma pessoa, se a vítima assim o desejar, e desde que a tramitação do processo penal não seja prejudicada;
b) A inquirição das vítimas de violência sexual, violência baseada no género ou violência em relações de intimidade, salvo se for efetuada por magistrado do Ministério Público ou por juiz, deve ser realizada por uma pessoa do mesmo sexo que a vítima, se esta assim o desejar e desde que a tramitação do processo penal não seja prejudicada;
c) Medidas para evitar o contacto visual entre as vítimas e os arguidos, nomeadamente durante a prestação de depoimento, através do recurso a meios tecnológicos adequados;
d) Prestação de declarações para memória futura, nos termos previstos no artigo 24.º;
e) Exclusão da publicidade das audiências, nos termos do artigo 87.º do Código de Processo Penal".

Quanto, por exemplo, à indemnização a atribuir à vítima, o art. 16.º, n.º 1 do Estatuto sublinha, "*no âmbito do processo penal, o direito a obter uma decisão relativa à indemnização por parte do agente do crime, dentro de um prazo razoável*". Acresce que as vítimas de exploração (nomeadamente laboral) poderão ainda beneficiar da Lei n.º 104/2009, de 14 de Setembro (Regime de Concessão de Indemnização às Vítimas de Crimes Violentos e de Violência Doméstica). De acordo com este regime, às vítimas de crimes violentos (art. 1.º, j) do CPP, entre as quais se contam as vítimas de exploração), poderá ser atribuído um adiantamento da indemnização por parte do Estado.

- *V Plano de Ação para a Prevenção e Combate ao Tráfico de Seres Humanos (2022-2025)* (https://www.defesa.gov.pt/pt/pdefesa/igen/Documents/V-Plano-Acao-Prevencao-Combate-Trafico-Seres-Humanos-2022-2025.pdf)

Existe uma *Rede de apoio e proteção às vítimas de tráfico* – RAPVT, que constitui um espaço de cooperação e de partilha de informação e tem como finalidade a prevenção, a proteção e a reintegração das vítimas de tráfico de seres humanos. Esta rede conta com o envolvimento de diversas instituições públicas e ONG que têm desenvolvido trabalho nesta área, que funciona no âmbito da Comissão para a Cidadania e a Igualdade de Género.

Está prevista uma autorização de residência especial para vítimas de tráfico de seres humanos no artigo 109º da lei de estrangeiros (lei 23/2007, de 4 de julho, com alterações posteriores). Esta exige a colaboração das vítimas com as autoridades para a punição dos infratores.

O Decreto-Lei 368/2007 prevê que esta possa ser dispensada quando as circunstâncias pessoais das vítimas o justifiquem.

No ano de 2022, foram emitidas 5 autorizações de residência com base nesta norma.

Está ainda prevista a possibilidade de um regime excecional para a concessão de autorização de residência para vítimas de exploração laboral (artigo 122º, número 1, alínea m) da Lei 23/2007, de 4 de julho), mas esta está condicionada à colaboração com as autoridades.

Não há conhecimento de aplicação concreta desta norma a casos particulares.

ARGENTINA

Tobías Schleider, Francisco Pereyra, Lucas Costabel, Matías Ignacio González y Sebastián Arruiz
Universidad Nacional del Sur (UNS)

Juan Manuel Otero, Cristian A. Puebla Fortunato y Ernesto Mattos
Universidad Nacional de Río Negro (UNRN)

NIVEL INTERNACIONAL

Tratados internacionales realmente utilizados en cada jurisdicción nacional

Tratados internacionales ordenados cronológicamente:

1926. Convención sobre la Esclavitud:

- Convención de la Sociedad de Naciones.
- No fue ratificada por Argentina.
- Utilizada en fallos judiciales como marco de referencia.
- Tiene un Protocolo relativo al Convenio del año 1953.

1930. Convenio sobre el Trabajo Forzoso:

- Convenio N° 29 de la Organización Internacional del Trabajo.
- Ratificado por Argentina mediante Ley 13560.
- Tiene un Protocolo Adicional relativo al Convenio del año 2014 ratificado por Argentina mediante Ley 27252.
- El Convenio y el Protocolo tienen en el sistema jurídico argentino jerarquía superior a las leyes.

1948. Declaración Universal de los Derechos Humanos

- Declaración de la Organización de las Naciones Unidas.
- En el sistema jurídico argentino tiene jerarquía constitucional.
- Utilizada en fallos judiciales como marco de referencia.
- Relevancia en la materia: artículos 4 y 23.

1949. Convenio sobre los Trabajadores Migrantes (revisado):

- Convenio N° 97 de la Organización Internacional del Trabajo.
- No fue ratificado por Argentina.

1956. Convención Suplementaria sobre la Abolición de la Esclavitud, la Trata de Esclavos y las Instituciones y Prácticas Análogas a la Esclavitud:

- Convención de la Organización de las Naciones Unidas.

- Ratificada por la Argentina mediante decreto-ley 7672, artículo 8.
- En el sistema jurídico argentino tiene jerarquía superior a las leyes.
- Utilizada en fallos judiciales como marco de referencia.

1957. Convenio sobre la Abolición del Trabajo Forzoso:

- Convenio N° 105 de la Organización Internacional del Trabajo.
- Ratificado por Argentina mediante Ley 14932.
- En el sistema jurídico argentino tiene jerarquía superior a las leyes.

1966. Pacto Internacionales de Derechos Civiles y Políticos:

- Pacto de la Organización de las Naciones Unidas.
- En el sistema jurídico argentino tiene jerarquía constitucional.
- Relevancia en la materia: artículo 8.

1975. Convenio sobre los Trabajadores Migrantes (disposiciones complementarias):

- Convenio N° 143 de la Organización Internacional del Trabajo.
- No fue ratificado por Argentina.

1979. Convención sobre la eliminación de todas las formas de discriminación contra la Mujer:

- Ratificada por Argentina mediante Ley 23179.
- En el sistema jurídico argentino tiene jerarquía constitucional.
- Utilizada en fallos judiciales como marco de referencia.

1989. Convención Internacional sobre los Derechos del Niño:

- Ratificada por Argentina mediante Ley 26061.
- En el sistema jurídico argentino tiene jerarquía constitucional.
- Utilizada en fallos judiciales como marco de referencia.
- Relevancia en la materia: artículo 32.
- Tiene un Protocolo Facultativo relevante: **Protocolo relativo a la venta de niños, la prostitución infantil y la utilización de niños en la pornografía (2000).**

1990. Convención Internacional sobre la protección de los Derechos de todos los Trabajadores Migratorios y sus Familiares:

- Ratificada por Argentina mediante Ley 26202.
- En el sistema jurídico argentino tienen jerarquía superior a las leyes.
- Relevancia en la materia: artículo 11.

1999. Convenio sobre las peores formas de Trabajo Infantil:

- Convenio N° 182 de la Organización Internacional del Trabajo.
- Ratificado por Argentina mediante Ley 25255.
- En el sistema jurídico argentino tiene jerarquía superior a las leyes.

2000. Convención Internacional contra la Delincuencia Organizada Transnacional:

- Convención de la Organización de las Naciones Unidas

- Tiene dos Protocolos Complementarios relevantes: **1- Protocolo para prevenir, reprimir y sancionar la trata de personas, especialmente mujeres y niños; 2- Protocolo contra el tráfico ilícito de migrantes por tierra, mar y aire.**
- La Convención y sus Protocolos fueron ratificados por Argentina mediante Ley 25632.
- En el sistema jurídico argentino tienen jerarquía superior a las leyes.
- Utilizados en fallos judiciales como marco de referencia

NIVEL INTERNACIONAL:

Soft Law (documentos internacionales) utilizados

1. en relación con la conceptualizaciòn y aplicaciòn de la normativa sobre la explotación laboral y de la trata de personas (ejemplo ILO y UNODC)
2. en relación con la definiciòn de una situación de vulnerabilidad, necesidad y de condiciones/indicadores de trabajo forzoso/indigno

1) en relación con la conceptualizaciòn y aplicaciòn de la normativa sobre la explotación laboral y de la trata de personas (ejemplo ILO y UNODC)

Informes del Alto Comisionado de la Organización de las Naciones Unidas para los Derechos Humanos:

- 2002. Principios y Directrices recomendados sobre los derechos humanos y la trata de personas.

Informes globales de la Conferencia Internacional del Trabajo:

- 2005. Informe N°93 con arreglo al seguimiento de la Declaración de la OIT relativa a los principios y derechos fundamentales en el trabajo.

Informes de la Comisión de Expertos en Aplicación de Convenios y Recomendaciones de la Organización Internacional del Trabajo:

- 2007. Estudio general relativo al Convenio sobre el trabajo forzoso, 1930 (núm. 29), y al Convenio sobre la abolición del trabajo forzoso, 1957 (núm. 105).

Documentos de la Oficina de las Naciones Unidas contra la Droga y el Delito:

- 2004. Guías legislativas para la implementación de la Convención de las Naciones Unidas contra la Delincuencia Organizada Transnacional y sus protocolos.
- 2008. Kit de Herramientas para Combatir la Trata de Personas.
- 2009. Ley modelo contra la Trata de Personas.
- 2014. El papel del “Consentimiento” en el Protocolo contra la Trata de Personas.
- 2015. El concepto de "Explotación" en el Protocolo contra la Trata de Personas.
- 2018. La Definición Jurídica Internacional de la Trata de Personas: Consolidación de hallazgos de investigación y reflexión sobre cuestiones planteadas.

- 2022. Informe Global sobre la Trata de Personas.

Informes de la Relatoría Especial sobre la trata de personas, especialmente mujeres y niños de la Organización de las Naciones Unidas:

- 2022. Trata de personas en el sector agrícola: diligencia debida en materia de derechos humanos y desarrollo sostenible.

5. en relación con la definición de una situación de vulnerabilidad, necesidad y de condiciones/indicadores de trabajo forzoso/indigno

Documentos de la Oficina de las Naciones Unidas contra la Droga y el Delito:

- 2013. Abuso de una posición de vulnerabilidad y otros "medios" dentro de la definición de Trata de Personas.

Resoluciones de la Asamblea General de la Organización de las Naciones Unidas:

- 2015. Resolución 71/1: Transformar nuestro mundo: la Agenda 2030 para el Desarrollo Sostenible. En la misma se establecen los 17 Objetivos de Desarrollo Sostenible y sus metas.
- 2017. Resolución 71/313: Labor de la Comisión de Estadística en relación con la Agenda 2030 para el Desarrollo Sostenible. En el anexo de la misma se establece el Marco de indicadores mundiales para los Objetivos de Desarrollo Sostenible y metas de la Agenda 2030 para el Desarrollo Sostenible

Aclaración: El soft law internacional relevante de la materia no tiene una incidencia directa en el sistema jurídico argentino. Asimismo, se aclara que, en los casos de informes anuales, se menciona sólo el más reciente.

NIVEL REGIONAL

Normativa efectivamente utilizada (LAW IN ACTION) por los estados a nivèl regional (ejemplo: IDH (con decisiones), CEDU (con decisiones), Convenzione di Varsavia, Carta di Nizza, Direttiva 2011/36/UE (y enmiendas recientes) también incluye organismos que producen normas, en Europa: Consejo de Europa, Unión Europea

1948. Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre:

- Declaración de la Organización de los Estados Americanos.
- En el sistema jurídico argentino tiene jerarquía constitucional.
- Relevancia en la materia: artículo 14.

1969. Convención Americana sobre Derechos Humanos:

- Convención de la Organización de los Estados Americanos.

- Ratificada por Argentina mediante Ley 23054.
- En el sistema jurídico argentino tiene jerarquía constitucional.
- Relevancia en la materia: artículo 6.
- Utilizada en fallos judiciales como marco de referencia.

1994. Convención Interamericana sobre el Tráfico Internacional de Menores:

- Convención de la Organización de los Estados Americanos.
- Ratificada por Argentina mediante Ley 25179.
- En el sistema jurídico argentino tiene jerarquía superior a las leyes.

1994. Convención Interamericana para prevenir, sancionar y erradicar la violencia contra la Mujer.

- Convención de la Organización de los Estados Americanos.
- Ratificada por Argentina mediante Ley 24632.
- En el sistema jurídico argentino tiene jerarquía superior a las leyes.
- Relevancia en la materia: artículo 2.
- Utilizada en fallos judiciales como marco de referencia.

2006. Caso de las Masacres de Ituango Vs. Colombia:

- Sentencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos.
- Las interpretaciones de la Corte son de aplicación directa en el sistema jurídico argentino mediante el control de convencionalidad.

2016. Caso Trabajadores de la Hacienda Brasil Verde Vs. Brasil:

- Sentencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos.
- Las interpretaciones de la Corte son de aplicación directa en el sistema jurídico argentino mediante el control de convencionalidad.

NIVEL REGIONAL:

Soft law a nivèl regional (ejemplo: Comisiòn IDH – FRA, GRETA y los Informes de la Comisión de la UE sobre la aplicación de la Directiva sobre Trata en cada Estado)

2003. OC 18/03. Condición jurídica y derechos de los migrantes indocumentados:

- Opinión Consultiva de la Corte Interamericana de Derechos Humanos.
-

2008. Reglas de Brasilia sobre Acceso a la Justicia de las Personas en Condición de Vulnerabilidad:

- Aprobadas por la Asamblea Plenaria de la XIV Edición de la Cumbre Judicial Iberoamericana.
- La Corte Suprema de Justicia de la Nación Argentina adhirió en el año 2009.

2014. OC 21/14. Derechos y garantías de niñas y niños en el contexto de la migración y/o en necesidad de protección internacional:

- Opinión Consultiva de la Corte Interamericana de Derechos Humanos.

2014. Declaración Interamericana para Enfrentar la Trata de Personas:

- Declaración de la Organización de los Estados Americanos.

2019. Principios Interamericanos sobre los Derechos Humanos de todas las personas migrantes, refugiadas, apátridas y las víctimas de la trata de personas:

- Adoptados por la Comisión Interamericana de Derechos Humanos.

Aclaración: El soft law internacional relevante de la materia no tiene una incidencia directa en el sistema jurídico argentino.

NIVEL NACIONAL

Delitos tipificados en cada ordenamiento en relación con la explotación laboral y la trata de personas

Código Penal

https://servicios.infoleg.gob.ar/infolegInternet/anexos/15000-19999/16546/texact.htm

ARTÍCULO 145 bis. - Será reprimido con prisión de cuatro (4) a ocho (8) años, el que ofreciere, captare, trasladare, recibiere o acogiere personas con fines de explotación, ya sea dentro del territorio nacional, como desde o hacia otros países, aunque mediare el consentimiento de la víctima.

(Artículo sustituido por art. 25 de la Ley N° 26.842 B.O. 27/12/2012)

Captación en grado de tentativa. Cámara Nacional de Casación Penal, Sala IV, causa nro.12479, "Palacio H R s/recurso de casación", registro nro. 2149/12, rta.13/11/12.

"Palacio aprovechando la situación de vulnerabilidad en que se encontraban las menores – que se hallaban solas deambulando por la terminal de ómnibus, que le confesaron que se habían escapado de un instituto de menores-, intentó captarlas con fines de explotación engañándolas con la promesa de un trabajo en otra provincia, y que a tal fin, iban a viajar con una mujer que se haría pasar por su madre, la que no pudo ser identificada. Accionar que ha sido correctamente encuadrado en la figura prevista en el art. 145 ter, inc. 1º del C.P., en grado de tentativa, en tanto la acción típica atribuida al nombrado es la del supuesto de captación, que se comienza a ejecutar cuando, como en el caso, se logra la concurrencia de la voluntad del sujeto pasivo hacia el que se ha dirigido la acción, la que luego se frustra por circunstancias ajenas al autor –en el caso, la intervención policial-, sin que resulte necesario para la consumación que el autor logre la ultrafinalidad que el tipo exige –el fin de explotación-, sino que basta con que hubiese realizado alguna de las acciones típicas contenidas en la figura, con esa finalidad, independientemente de su logro"

Transporte consumado. Cámara Nacional de Casación Penal, Sala IV, Causa N° 14.449, "Córdoba Jorge Raúl s/recurso de casación", registro nro.2663, rta. 28/12/2012.

"No resulta necesario a tal efecto que la víctima arribe al destino fijado, sino que basta que, como en el caso, ese traslado o transporte se hubiese iniciado. En el mismo sentido, se sostuvo que '...el tipo de transporte o traslado de personas con fines de explotación se agota por la mera circunstancia de que el autor lleve a las víctimas de un lugar a otro, mientras que la tentativa se configurará en el caso en que sea sorprendido preparando el inmediato transporte, por ejemplo, subiendo a las víctimas al vehículo en el que van a ser trasladadas'" (del voto del Dr. Hornos).

Vulnerabilidad. Nacionalidad argentina de la víctima y arraigo cerca del lugar de explotación. Cámara Nacional de Casación Penal, Sala II, causa FCB 1200214/12 "Barey Fabio Ricardo s/recurso de casación", rta.23/10/15, registro. 1702 .

Respecto del argumento relativo a la nacionalidad argentina de las damnificadas y su arraigo en la ciudad donde ejercían la prostitución, resulta evidente que ello no es óbice para que la conducta investigada pueda ser encuadrada en el delito de trata de personas, toda vez que la figura descripta prevé el traslado de las víctimas, dentro del país o desde o hacia el exterior. La nacionalidad de las víctimas y/o su falta de arraigo, puede resultar una pauta más de vulnerabilidad, pero no resulta excluyente alguno para la configuración del delito de trata si en el caso las víctimas son argentinas y/o viven cerca de dónde son explotadas.

Imposibilidad de consentir la propia explotación. Cámara Nacional de Casación Penal, Sala IV, causa nro FBB 5390/2013, rta el 17 de febrero de 2016, reg nro. 45/16.4.

En virtud de la actual redacción del tipo penal de trata de personas, el consentimiento de la víctima para ser ofrecido o acogido, en relación al caso en análisis, con la finalidad de ser sometido a su

explotación relativa al ejercicio de la prostitución, en favor de terceros o para mantener económicamente o ser explotado económicamente por otra persona a costa de su actividad, no tendrá efectos jurídicos, por cuanto, y esto es lo sustancial en relación a los supuestos que conforman el tipo penal básico, se encuentra implícito en la naturaleza del bien jurídico tutelado (libertad) que no es posible otorgar consenso para ser considerado un objeto o una cosa y formar parte de del mercado de bienes y servicios. Se trata de la esencia de lo humano, cuya propia explotación no puede ser consentida por el sujeto sin la afectación de la condición de persona, de su libertad como bien que le es inherente.

ARTICULO 145 ter. - En los supuestos del artículo 145 bis la pena será de cinco (5) a diez (10) años de prisión, cuando:

1. Mediare engaño, fraude, violencia, amenaza o cualquier otro medio de intimidación o coerción, abuso de autoridad o de una situación de vulnerabilidad, o concesión o recepción de pagos o beneficios para obtener el consentimiento de una persona que tenga autoridad sobre la víctima.

Situación de vulnerabilidad. Condición de migrante. Cámara Nacional de Casación Penal, Sala II, causa nro.613/13, "Ayala Lopez Wilfredo y otros s/recurso de casación", rta.26/3/15, reg.302/15.

En la opinión consultiva nro. 18 de la Corte Interamericana de Derechos Humanos, en el punto VII "Aplicación del principio de igualdad y no discriminación a los migrantes" se advirtió que 'Generalmente los migrantes se encuentran en una situación de vulnerabilidad como sujetos de derechos humanos, en una condición individual de ausencia o diferencia de poder con respecto a los no migrantes (nacionales o residentes). Esta condición de vulnerabilidad tiene una dimensión ideológica y se presenta en un contexto histórico que es distinto para cada Estado, y es mantenida por situaciones de jure (desigualdades entre nacionales y extranjeros en las leyes) y de facto (desigualdades estructurales). Esta situación conduce al esclarecimiento de diferencias en el acceso de unos y otros a los recursos públicos administrados por el Estado' (OC-18 del 17 de septiembre de 2003, 141)

Alcances del concepto de vulnerabilidad. Cámara Nacional de Casación Penal, Sala II, causa FCB 1200214/12 "Barey Fabio Ricardo s/recurso de casación", rta.23/10/15, registro. 1702.

El estado de vulnerabilidad no refiere únicamente a aspectos de privación económica, sino también a la dificultad de acceso al sistema educativo, de salud o a los derechos sexuales y reproductivos, que no hacen más que profundizar la situación de vulnerabilidad que genera la privación económica. Con excepción a una sola mujer, todas tendrían varios hijos y serían las únicas o principales responsables de la manutención y crianza de los mismos, muchas de ellas habiendo sido madres durante la adolescencia. Estas circunstancias debieron necesariamente ser evaluadas al momento de determinar si las mujeres que ejercían la prostitución en los locales investigados estaban en una situación de vulnerabilidad que podía llegar a ser objeto de abuso por

parte de los imputados. Cuestión que el tribunal de mérito omitió dando un alcance al concepto de vulnerabilidad que no se condice con los fines de la Ley 26364, ni con la política del estado argentino para prevenir, investigar y sancionar este tipo de violencia contra las mujeres.

2. La víctima estuviere embarazada, o fuere mayor de setenta (70) años.

3. La víctima fuera una persona discapacitada, enferma o que no pueda valerse por sí misma.

4. Las víctimas fueren tres (3) o más.

5. En la comisión del delito participaren tres (3) o más personas.

Agravante por intervención de tres o más personas de forma organizada. No exige requisitos de asociación lícita. Cámara Nacional de Casación Penal, Sala IV, causa 13.780, "Aguirre Lopez Raúl M s/recurso de casación", rta. 28 de agosto de 2012, reg.1447/12.

"Para el agravante de tres o más personas de manera organizada, no son necesarios los requisitos de la asociación ilícita, sino que basta con un plan común y división de tareas en el plan delictivo. "Cierto es, como ella señala, que el supuesto de agravación requiere que las tres o más personas que intervengan en el hecho actúen con cierta coordinación, que responda a una planificación previa. Pero, contrariamente a lo que la recurrente plantea, advierto que esos extremos se han acreditado suficientemente en el caso. En efecto, al momento de referirse a la aplicación de la figura agravada cuestionada, el tribunal señaló que no es necesario que se trate de una asociación ilícita en los términos del art. 210 del C.P., sino que 'basta con que haya un plan, un cierto orden, sistema, acuerdo, coordinación, arreglo, disposición o asignación de tareas (como en el sub judice) destinadas a ejecutar la acción criminal' (cfr. fs. 1441)".

6. El autor fuere ascendiente, descendiente, cónyuge, afín en línea recta, colateral o conviviente, tutor, curador, autoridad o ministro de cualquier culto reconocido o no, o encargado de la educación o de la guarda de la víctima.

7. El autor fuere funcionario público o miembro de una fuerza de seguridad, policial o penitenciaria.

Cuando se lograra consumar la explotación de la víctima objeto del delito de trata de personas la pena será de ocho (8) a doce (12) años de prisión.

Cuando la víctima fuere menor de dieciocho (18) años la pena será de diez (10) a quince (15) años de prisión.

(Artículo sustituido por art. 26 de la Ley N° 26.842 B.O. 27/12/2012)

ARTICULO 140. - Serán reprimidos con reclusión o prisión de cuatro (4) a quince (15) años el que redujere a una persona a esclavitud o servidumbre, bajo cualquier modalidad, y el que la recibiere en

tal condición para mantenerla en ella. En la misma pena incurrirá el que obligare a una persona a realizar trabajos o servicios forzados o a contraer matrimonio servil.

(Artículo sustituido por art. 24 de la Ley N° 26.842 B.O. 27/12/2012)

Reducción a servidumbre. Afectación a la libertad de autodeterminación y no a la libertad ambulatoria. Cámara Nacional de Casación Penal, Sala II, "Bernardo Alejandro Martín s/recurso de casación", rta.6/2/14, reg.7/14

"Al respecto, considero que tales aspectos fueron adecuadamente tratados en la sentencia al puntualizarse que "resulta irrelevante el énfasis empleado por Bernardo al decir que su novia salía en cualquier momento, por cuanto la misma damnificada ha sido concreta al señalar que no obstante ello debía contestarle el teléfono para que las consecuencias no fueran más graves, al eludir su traslado con la excusa de concurrir a la peluquería, o su fuga al advertir que se habllaba dormido, no obstante lo cual regresaba o era obligada a ello por la fuerza o porque no podía hacer otra cosa. Muy por el contrario, el modo en que se resolvieron estos intententos dan cuenta cabal del grado de sumisión al que estaba sometida la mujer y el grado de incapacidad para resolver su autonomía, la que se encontraba reducida. Por ello, el Tribunal aserveró que quedó demostrado que FZ ha sido sujeta para ser objeto de utilización incondicional, hallándose subordinada a la voluntad de Bernardo, quien mediante violencia corporal y moral anuló su básica autodeterminación por un lapso de dos meses aproximadamente".

ARTICULO 148: bis: Será reprimido con prisión de 1 (uno) a (cuatro) años el que aprovechare económicamente el trabajo de un niño o niña en violación de las normas nacionales que prohíben el trabajo infantil, siempre que el hecho no importare un delito más grave.

Quedan exceptuadas las tareas que tuvieren fines pedagógicos o de capacitación exclusivamente.

No será punible el padre, madre, tutor o guardador del niño o niña que incurriere en la conducta descripta.

(Artículo incorporado por art. 1° de la Ley N° 26.847 B.O. 12/4/2013)

Código Penal – Normas complementarias
https://servicios.infoleg.gob.ar/infolegInternet/anexos/15000-19999/16546/texact.htm

ARTICULO 41 ter — Las escalas penales podrán reducirse a las de la tentativa respecto de los partícipes o autores por algún delito de los detallados a continuación en este artículo, cuando durante la sustanciación del proceso del que sean parte, brinden información o datos precisos, comprobables y verosímiles.

El proceso sobre el cual se aporten datos o información deberá estar vinculado con alguno de los siguientes delitos:

a) Delitos de producción, tráfico, transporte, siembra, almacenamiento y comercialización de estupefacientes, precursores químicos o cualquier otra materia prima para su producción o fabricación previstos en la ley 23.737 o la que en el futuro la reemplace, y la organización y financiación de dichos delitos;

b) Delitos previstos en la sección XII, título I del Código Aduanero;

c) Todos los casos en los que sea aplicable el artículo 41 quinquies del Código Penal;

d) Delitos previstos en los artículos 125, 125 bis, 126, 127 y 128 del Código Penal;

e) Delitos previstos en los artículos 142 bis, 142 ter y 170 del Código Penal;

f) Delitos previstos en los artículos 145 bis y 145 ter del Código Penal;

g) Delitos cometidos en los términos de los artículos 210 y 210 bis del Código Penal;

h) Delitos previstos en los capítulos VI, VII, VIII, IX, IX bis y X del título XI y en el inciso 5 del artículo 174, del Código Penal;

i) Delitos previstos en el título XIII, del libro segundo, del Código Penal.

Para la procedencia de este beneficio será necesario que los datos o información aportada contribuyan a evitar o impedir el comienzo, la permanencia o consumación de un delito; esclarecer el hecho objeto de investigación u otros conexos; revelar la identidad o el paradero de autores, coautores, instigadores o partícipes de estos hechos investigados o de otros conexos; proporcionar datos suficientes que permitan un significativo avance de la investigación o el paradero de víctimas privadas de su libertad; averiguar el destino de los instrumentos, bienes, efectos, productos o ganancias del delito; o indicar las fuentes de financiamiento de organizaciones criminales involucradas en la comisión de los delitos previstos en el presente artículo.

Cuando el delito atribuido al imputado estuviere reprimido con prisión y/o reclusión perpetua, la pena sólo podrá reducirse hasta los quince (15) años de prisión.
La reducción de pena no procederá respecto de las penas de inhabilitación o multa.

(Artículo sustituido por art. 1° de la Ley N° 27.304 B.O. 2/11/2016)

Ley 26.364 – Normas y definiciones complementarias
https://servicios.infoleg.gob.ar/infolegInternet/anexos/140000-144999/140100/norma.htm

ARTICULO 2. - Se entiende por trata de personas el ofrecimiento, la captación, el traslado, la recepción o acogida de personas con fines de explotación, ya sea dentro del territorio nacional, como desde o hacia otros países.
A los fines de esta ley se entiende por explotación la configuración de cualquiera de los siguientes supuestos, sin perjuicio de que constituyan delitos autónomos respecto del delito de trata de personas:
a) Cuando se redujere o mantuviere a una persona en condición de esclavitud o servidumbre, bajo cualquier modalidad;
b) Cuando se obligare a una persona a realizar trabajos o servicios forzados;

c) Cuando se promoviere, facilitare o comercializare la prostitución ajena o cualquier otra forma de oferta de servicios sexuales ajenos;
d) Cuando se promoviere, facilitare o comercializare la pornografía infantil o la realización de cualquier tipo de representación o espectáculo con dicho contenido;
e) Cuando se forzare a una persona al matrimonio o a cualquier tipo de unión de hecho;
f) Cuando se promoviere, facilitare o comercializare la extracción forzosa o ilegítima de órganos, fluidos o tejidos humanos.
El consentimiento dado por la víctima de la trata y explotación de personas no constituirá en ningún caso causal de eximición de responsabilidad penal, civil o administrativa de los autores, partícipes, cooperadores o instigadores.

Fin de explotación laboral. Los requisitos formales para el funcionamiento de un establecimiento laboral no descartan la configuración del delito. Cámara Nacional de Casación Penal, Sala IV, causa nro.15668/13, "Che Ziyin y otros s/recurso de casación, registro nro.2257/13, rta.21/11/2013 (voto Mariano Hernán Borinsky).

"El hecho de que el taller contara con una habilitación municipal o que la razón social 'Choi Kyuhak' tenga ante la AFIP la condición de 'inscripta al Régimen General y activa en Seguridad Social', así como que de las consultas efectuadas sobre el inmueble surgiera que su actividad comercial coincide con la declarada, no excluye que los imputados Dong Soo Jang y Choi Kyuhak hayan incurrido en los delitos previstos en el art. 140 C.P. y art. 117 de la Ley 25.871, por los cuales el magistrado instructor había procesado a los nombrados. En esta dirección, no corresponde confundir el satisfactorio cumplimiento de requisitos formales para el funcionamiento de un establecimiento comercial con las circunstancias de hecho que acontecen en el mismo, las cuales pueden resultar configurativas de conductas delictivas".

"La condición de migrantes de los trabajadores, el irregular estatus migratorio de algunos de ellos, su delicada situación socio-económica, el exiguo salario que percibían por su trabajo, las prolongadas horas de trabajo diurnas y nocturnas a las que estaban condicionados, la precaria situación de trabajo informal a la que se hallaban sometidos, la situación de encierro que sufrían en el ámbito laboral y que limitaba su libertad ambulatoria, la limitación impuesta al acceso a medios de comunicación –por ejemplo, el teléfono que se encontraba en una oficina bajo llave– y el riesgo latente de muerte en caso de accidente por la situación de encierro, son elementos que, valorados íntegramente, no permiten, a esta altura del proceso, adoptar un temperamento desvinculatorio, tal como lo hizo el a quo, sino que, por el contrario, resultan suficientes para el dictado del procesamiento respecto de los imputados".
Finalidad de explotación laboral. Valoración de las condiciones de habitabilidad y el hacinamiento de las víctimas. Cámara Nacional de Casación Penal, Sala III, causa nro.14.048, "Inca Ticona s/recurso de casación", reg. 1998/11, rta. 27/12/11 (Causa Inca Ticona del TOF 3 de San Martín).
"Para la consumación del delito basta la mera realización de las conductas descriptas en la ley, las que han de producir por las condiciones de excesivo trabajo y deficientes formas de habitabilidad, conocidas de antemano por el autor y desconocidas por las víctimas, como consecuencia la explotación de estas últimas".

Autoevaluación de la víctima. Distinción entre falta laboral y situación de abuso y explotación delictivas. Cámara Nacional de Casación Penal, Sala III, causa nro.7927/12, "Yucra Coarite Victor y otro s/recurso de casación", rta.20/08/15, registro 1359/15.

"Infracciones laborales pueden ser no registrar a un empleado, no pagar las cargas sociales pertinentes o incluso extender una jornada más allá de lo previsto legalmente; pero es evidente que la situación que rodeaba al negocio de los imputados no quedaba limitada a ese tipo de faltas, sino que respondía a una clara situación de abuso y explotación que fue descartada por el tribunal en base a las manifestaciones de las propias víctimas que se encontraban atrapadas en esa coyuntura. (...) Nótese en este punto que las personas trabajaban a destajo, es decir por cantidad de producidoclaro indicio de una situación de explotación-, con jornadas larguísimas, siendo que incluso algunos siquiera conocían cuánto cobraban o se les adeudaba, además de la existencia de retribuciones irrisorias allí señalas".

NIVEL NACIONAL:

Marco sobre legislación penal y migratoria nacional (comparación entre el derecho escrito y el derecho en acción)

Ley 25.871

https://servicios.infoleg.gob.ar/infolegInternet/anexos/90000-94999/92016/texact.htm

ARTICULO 116. — Será reprimido con prisión o reclusión de uno (1) a seis (6) años el que realizare, promoviere o facilitare el tráfico ilegal de personas desde, en tránsito o con destino a la República Argentina.

Se entenderá por tráfico ilegal de personas, la acción de realizar, promover o facilitar el cruce ilegal de personas, por los límites fronterizos nacionales con el fin de obtener directa o indirectamente un beneficio.

Diferencia entre los delitos migratorios con las sanciones administrativas que prevé la ley de migraciones. Tribunal Oral en lo Criminal Federal nro.1 de Córdoba, "Jalil, Gabriel y otros", 4/4/2007, LL 2007-D p.84

"En cuanto al segundo de los planteos defensivos, esto es, que la conducta desarrollada por sus defendidos no encuadra en el art. 117 de la ley 25.871, sino que debiera encuadrarse su accionar a tenor de lo dispuesto en el art. 55 y 59 segundo párrafo de la ley citada, ya he adelantado mi opinión en el sentido de que el mismo no puede prosperar. En primer término debe distinguirse con absoluta claridad que se trata de dos situaciones absolutamente distintas por cuanto el Título

IV, Capítulo II de la Ley, determina las "Responsabilidades y obligaciones de los dadores de trabajo, alojamiento y otros", estableciendo las conductas pasibles de sanción con multa a personas, sean argentinas o no, que den alojamiento, trabajo u ocupación remunerada a extranjeros que residan irregularmente en el país (art. 55 y 59 de la Ley 25.871). Acá es necesario precisar que las categorías legales de admisión de extranjeros para ingresar o permanecer en el país, o sea las categorías "regulares", están previstas en el art. 20 y siguientes de la Ley, lo cual significa, conforme al art. 55, que a los que estén residiendo irregularmente, o sea ilegalmente, en el país, no se le puede proporcionar alojamiento a título oneroso o trabajo. En este sentido desde ya sostengo que una correcta hermenéutica de la ley debe asimilar el término "irregular" a "ilegal" y tan es así que a partir del art. 61 de la norma migratoria está contenido el Título V, "De la legalidad e ilegalidad de la permanencia" y su Capítulo I "De la declaración de ilegalidad y cancelación de la permanencia", estableciéndose a partir del mencionado art. 61 un procedimiento administrativo de regularización de la permanencia ilegal de un extranjero en el país, o sea de adecuación a las categorías legales que la ley ha establecido, de inmigrantes en situación irregular porque no están ajustados a aquéllas. En este punto resulta necesario destacar además que de lo que se trata a partir del art. 55 de la ley, es de aquellos que dan alojamiento, trabajo u ocupación remunerado con o sin relación de dependencia a inmigrantes irregulares, o sea ilegales por no estar ajustados a las categorías de la ley, y no por cierto a quienes lejos de darle trabajo, aprovechan su situación de permanencia ilegal exigiéndole y obteniendo un porcentaje sobre el producido de su trabajo que es la situación prevista en los tipos penales contenidos en los arts. 116 a 121 de la Ley 25.871. Resulta imprescindible distinguir, y en esto equivocan sus planteos las defensas, entre darle trabajo a un extranjero residente ilegal, con aprovecharse de la ilegalidad de la residencia de un extranjero, para requerirle un beneficio no fundado en la ley. En definitiva, es necesario recalcar que los "Delitos al orden migratorio", previstos en el Capítulo VI, del Título X de la Ley no están referidos a los inmigrantes ilegales sino a quienes, nacionales o no, obtienen un beneficio de su situación irregular. En consecuencia, no albergo duda alguna de que la norma aplicable a la conducta acreditada de los imputados Jalil, Serniotti y Suárez es la prevista en el art. 117 de la Ley 25.871 en cuanto con su actividad han facilitado y posibilitado la permanencia ilegal en nuestro país, de las ciudadanas paraguayas que hemos considerado al responder la cuestión anterior, y con ello obtuvieron el beneficio que todas esas personas nos testimoniaron en la audiencia, que era un porcentaje del cincuenta por ciento de lo que pagaban los ocasionales clientes por los servicios sexuales que ellas les prestaban".

ARTICULO 117. — Será reprimido con prisión o reclusión de uno (1) a seis (6) años el que promoviere o facilitare la permanencia ilegal de extranjeros en el Territorio de la República Argentina con el fin de obtener directa o indirectamente un beneficio.

Facilitación permanencia ilegal. Tribunal Oral en lo Criminal Federal nro.1 de Córdoba, "Jalil, Gabriel y otros", 4/4/2007, LL 2007-D p.84

"Los imputados facilitaron la permanencia en territorio argentino de ciudadanas paraguayas que ejercían la prostitución en prostíbulos de su propiedad, las que se encontraban en infracción a la Ley Nacional de Migraciones N° 25.871, a las que daban instrucciones acerca de nombres, números de documentos y nacionalidad que debían obligatoriamente brindar en caso de ser requeridas por alguna autoridad, para lo cual en los casos mencionados incluso retenían la documentación original de las ciudadanas paraguayas para así ocultar su condición de extranjeros y facilitar su permanencia ilegal en el país, con el objeto de obtener un beneficio consistente en la entrega, por parte de estas, de un porcentaje del precio pagado por los servicios sexuales brindados a los ocasionales clientes, que las mencionadas debían entregar a cambio del alojamiento, comida y protección que se les brindaba, actividad ésta que se reiteró a lo largo del tiempo señalado en la requisitoria de elevación a juicio".

Unidad de acción entre reducción a servidumbre y facilitación de la permanencia ilegal. Cámara Nacional en lo Criminal y Correccional Federal, SII; "Alanoca Dionisio s/procesamiento", c. 26955, 31/3/09, reg. 29685

"En este sentido, puede advertirse, desde el origen de estos actuados, una afectación a la garantía que prohíbe la doble persecución penal. No debe perderse de vista que, más allá del acierto o desacierto del magistrado del fuero ordinario al aceptar la competencia para entender en la causa que se instruyó como consecuencia de la denuncia radicada por los letrados de la Procuración General de la Ciudad de Buenos Aires, lo cierto es que en ambas sedes se han investigado hechos que presentan una identidad parcial. Para advertirlo basta con repasar un pasaje, ya citado, de aquella denuncia: "Es en este ambiente de precariedad donde además de funcionar un taller ilegal textil, habitan personas, en el propio ámbito de trabajo, presumiblemente reducidos a servidumbre y que además, ***todo indicaría que se tratarían de ciudadanos extranjeros, explotados laboralmente con la modalidad de ingreso clandestino al país y cobertura bajo el sistema de trabajo y vivienda en talleres de costura textil****" (cfr. luce en fotocopia glosada a fs. 2 de los autos principales, el resaltado es propio). El hecho pesquisado en aquella sede, entonces, no resultaba pasible de ser escindido; la reducción de los inmigrantes ilegales a condición análoga a servidumbre reposó en el mismo hecho que aquí fue imputado como una facilitación de la permanencia de esas mismas personas en el territorio nacional con el fin de obtener un beneficio directo o indirecto: el alojamiento y ocupación laboral en las condiciones que fueron denunciadas, que redundaría, en definitiva, en un supuesto de concurso ideal entre los tipos que prevén y reprimen distintos aspectos de lo que no es sino una misma e inescindible conducta (ver en este sentido, de la Sala I de esta Cámara, c. n° 40.985, "Cancari, Nina Amalia s/procesamiento", reg. n° 1302, rta. 1/11/2007)".*

Atipicidad facilitación permanencia ilegal de extranjeros en el país. Valoración costumbres y pautas culturales. Cámara Nacional en lo Criminal y Correccional Federal Capital Federal, SII, c26083, "Guarachi Mamani y otros s/procesamiento", 20/11/2007

"El Tribunal considera que adquieren relevancia los argumentos expuestos por la defensa en esta apelación, señalando que no hubo aprovechamiento de la situación migratoria irregular de las personas que trabajan en los talleres, explicando a tal efecto cuáles son las costumbres y pautas

culturales de los pueblos originarios del altiplano boliviano de donde proviene la mayoría de los ocupantes de los inmuebles allanados, incluidos los encartados. En síntesis, se señaló que se trataba de un grupo humano que convive como un ayllu o comunidad familiar extensa originaria de aquella región andina, que funciona como una especie de cooperativa de ayuda mutua donde se comparten los gastos y se reparten las ganancias."

ARTICULO 118. — Igual pena se impondrá a quien mediante la presentación de documentación material o ideológicamente falsa peticione para un tercero algún tipo de beneficio migratorio.

Imputado procesado por falsedad ideológica que fue condenado por petición para un tercero ante las autoridades de un beneficio migratorio (art.118 Ley 25871). Cámara Nacional de Casación Penal, Sala III, causa 91017032 "Sanchez Jorge Daniel y otros s/recurso de casación", rta.10/7/15, reg.1201/15.

Eugenio Reinaldo Iacovone fue el requirente para que las víctimas inicien sus trámites migratorios, y así obtener la residencia en el territorio nacional. Todo ello bajo el manto de una ficción, ya que se denunciaban falsos trabajos y servicios domésticos, cuando en realidad, las mujeres serían explotadas sexualmente. Nunca les preguntó nada, ni se comunicó con ninguna de ellas, ni les indicó cuál sería su supuesto trabajo en esa empresa, ni habló de horarios o condiciones laborales. Y todo ello no era necesario, ya que el imputado sabía que las extranjeras serían reclutadas para la prostitución. El propio imputado declaró que vio a las mujeres en pocas ocasiones, y que les resultaron "retraídas" (esas fueron sus expresiones), por lo que no se explica cómo alguien emplearía a personas con las que ni siquiera intercambia palabra.

No se advierte que el tribunal haya incurrido en un "desajuste fáctico" al establecer el hecho por el cual condenó al imputado, pues éste ha sido siempre esencialmente el mismo en todas las oportunidades, sin alteraciones sustanciales que incidan en la inviolabilidad de la defensa en juicio del imputado, garantía que se encuentra preservada. Por tanto, no se avizora la tacha de arbitrariedad atribuida a la sentencia, lo que sella negativamente la suerte del recurso en este aspecto.

ARTICULO 119. — Será reprimido con prisión o reclusión de DOS (2) a OCHO (8) años el que realice las conductas descriptas en el presente capítulo empleando violencia, intimidación o engaño o abusando de la necesidad o inexperiencia de la víctima.

ARTICULO 120. — Las penas descriptas en el presente capítulo se agravarán de tres (3) a diez (10) años cuando se verifiquen algunas de las siguientes circunstancias:

a) Si se hiciere de ello una actividad habitual;

Agravante habitualidad. Tribunal Oral en lo Criminal Federal nro.1 de Córdoba, "Jalil, Gabriel y otros", 4/4/2007, LL 2007-D p.84

"A su vez ha quedado acreditado suficientemente que dicha facilitación de la permanencia ilegal de las ciudadanas paraguayas se realizaba como una actividad habitual de los encartados en cuestión, considerando que el concepto de habitualidad es una referencia temporal, esto es, como una repetición de actos iguales o semejantes producidos o motivados por un mismo interés."

b) Interviniere en el hecho un funcionario o empleado público en ejercicio o en ocasión de sus funciones o con abuso de su cargo. En este caso se impondrá también inhabilitación absoluta perpetua para ejercer cargos públicos.

Agravante funcionario público. Tribunal Oral en lo Criminal Federal nro.1 de Córdoba, "Jalil, Gabriel y otros", 4/4/2007, LL 2007-D p.84

"En cuanto al imputado Jalil le corresponde una agravante más y es la prevista en el inc. "b" del art. 120 de la ley, en razón de que quedó debidamente acreditado en la audiencia de debate, que a través de alguno o algunos de sus colegas policías, uno de ellos condenado en la Justicia ordinaria de esta provincia, se informaba de allanamientos que iban a producirse en sus prostíbulos y de tal manera podía anticiparse a los mismos evacuándolos para eludir la actuación de la ley. Ello implica indudablemente un abuso de su cargo, pues no podemos dudar que por ser policía, tenía contacto, relación o vinculación con aquellos policías que le brindaban la información que le permitía la continuidad de su actividad delictiva."

ARTICULO 121. — Las penas establecidas en el presente capítulo se agravarán de CINCO (5) a QUINCE (15) años cuando se hubiere puesto en peligro la vida, la salud o la integridad de los migrantes o cuando la víctima sea menor de edad; y de OCHO (8) a VEINTE (20) años cuando el tráfico de personas se hubiere efectuado con el objeto de cometer actos de terrorismo, actividades de narcotráfico o lavado de dinero.

Código Penal
https://servicios.infoleg.gob.ar/infolegInternet/anexos/15000-19999/16546/texact.htm

ARTICULO 145. - Será reprimido con prisión de dos a seis años, el que condujere a una persona fuera de las fronteras de la República, con el propósito de someterla ilegalmente al poder de otro o de alistarla en un ejército extranjero

Casos prácticos de jurisprudencia de las cortes nacionales en el sector agrícola o en otros sectores

*** Corte Suprema de Justicia de la Nación**

Competencia Federal CSJ 161/2022/CS1. "*N.N. s/ incidente de incompetencia*". Sentencia del 13 de Septiembre de 2022. De conformidad con lo dictaminado por el señor Procurador General de la Nación interino, se declara que resulta competente para conocer en las actuaciones el Juzgado Federal de Quilmes, al que se le remitirán. Hágase saber al Juzgado de Garantías n° 7 del Departamento Judicial de Quilmes, Provincia de Buenos Aires. Dictamen del procurador general ante la Corte Suprema. "Más allá de la significación penal que en definitiva corresponda asignar a los hechos denunciados, confluyen en el presente una serie de circunstancias que impiden descartar, al menos de momento, la existencia de conductas en infracción a la ley de sanción y prevención de la trata de personas. Pues, de los testimonios de la víctima y las conclusiones a las que arribaron las especialistas en la materia, se desprende el engaño en que habría incurrido O. por parte de quien le habría ofrecido la consecución de un trabajo con una retribución salarial que jamás habría recibido, el sometimiento físico y psicológico al que habría estado expuesto, robustecido por el aislamiento del entorno y las malas condiciones de habitación en las que habría permanecido, con abuso de su situación de vulnerabilidad, marcada por el desarraigo de su lugar de origen y de los lazos familiares, la carencia de una vivienda particular y las necesidades económicas imperantes. Todo ello habría generado una relación de dependencia hacia a los imputados –en quienes el denunciante habría depositado su confianza con miras a que mejorase su situación laboral– y, por cierto, la perpetuación de la situación de explotación padecida". No debe tampoco pasarse por alto, finalmente, la estrecha relación que existe entre este último delito y el de reducción a servidumbre u otra condición análoga, al que se refiere el juez federal, en tanto constituye uno de los supuestos de explotación expresamente previsto en el artículo 2, inciso a, de la ley 26.364 (texto según ley 26.842). Por lo tanto, opino que el presente conflicto debe ser decidido de acuerdo con el criterio establecido en las Competencias N° 538, L XLV, "Fiscal s/ av. presuntos delitos de acción pública" y N° 1016, L XLVI, "Abratte, Gloria Liliana s/ denuncia", resueltas el 23 de febrero de 2010 y el 5 de julio de 2011. En ese sentido, entiendo que corresponde a la justicia federal asumir su jurisdicción y continuar la investigación en ese aspecto, sin perjuicio de cuanto surja con posterioridad.

*** Cámara Federal de Casación Penal**

Se incluyen a continuación también algunos pronunciamientos de la Cámara Federal de Casación Penal, por ser el tribunal de competencia penal con mayor jerarquía en el país. La competencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación sólo se habilita ante presupuestos específicos (v.gr. sentencias definitivas, cuestión federal, arbitrariedad de sentencias, etcétera) y en general (por definición) no somete a tratamiento cuestiones hecho, prueba y derecho común.

Trata de personas con fines de explotación laboral. Desestimación de actuaciones por inexistencia de delito. Fundamentación aparente. La Cámara de Apelaciones confirmó la extinción de la acción. El Ministerio Público Fiscal interpuso recurso de casación. Se resolvió hacer lugar por unanimidad. Fundamentos: Corresponde dejar sin efecto la resolución que desestimó las actuaciones por considerar que no se daban las circunstancias previstas en la ley 26.634, art. 4, ni en el art. 145 bis CP, pues el tenor de las testimoniales de los trabajadores del aserradero móvil, a riesgo de cohonestar algún tipo de conducta delictual, amplió el marco probatorio en una etapa de juicio, ya que las condiciones de trabajo y de vida de los damnificados no resultan totalmente despejadas de irregularidad, razón por la cual la prueba a su respecto debe esclarecer las dudas subyacentes. El voto concurrente agregó que el Estado tiene la irrenunciable responsabilidad de hacer cesar y sancionar situaciones de abuso al que es sometido un ser humano inmerso en una situación de vulnerabilidad por parte de otro que se encuentra en relación de superioridad social,

económica o cultural (Sala III, “Parun, Juan Antonio y otros s/recurso de casación”, Causa nº: 550/13, Registro nº: 440.14 Resolución de fecha: 26/3/2014).

Trata de personas. Menores. Explotación laboral. Condición de vulnerabilidad de la víctima. Violencia de género. El tribunal oral condenó por el delito de trata de personas con fines de explotación laboral. La defensa interpuso recurso de casación, que fue rechazado por unanimidad. Fundamentos: Tal como ha quedado plasmado en la sentencia, en el caso de autos se encuentran reunidos los requisitos del tipo penal en cuestión. La captación, el traslado, el aprovechamiento de la situación de vulnerabilidad de la víctima y la finalidad de explotación fueron probados por parte del Tribunal, elementos típicos de la figura prevista en el Código Penal. Se encuentran reunidos los requisitos del art. 145 ter CP en tanto la captación, el traslado, el aprovechamiento de la situación de vulnerabilidad de la víctima y la finalidad de explotación, fueron probados por parte del tribunal, ya que la víctima fue trasladada desde su país de origen en el auto propiedad de los imputados, la vulnerabilidad de la víctima se ve reflejada por la condición precaria en la que vivía en su país natal, los pocos ingresos que recibía su progenitora y el lugar inaccesible donde vivía, y la ultrafinalidad de la figura –explotación- fue debidamente acreditada tanto por el testimonio de la propia víctima como por el resto de las probanzas. En el presente caso, es posible advertir un conjunto de cuestiones que están íntimamente vinculadas con la violencia de género, la trata de personas y el estado de vulnerabilidad de la víctima, muy joven – menor de 18 años al momento de su captación-, y con apremiantes necesidades económicas propias y de su núcleo familiar de origen, información que los imputaos previamente conocían. La violencia contra las mujeres es considerada violación de los Derechos Humanos con jerarquía constitucional y/o superior a las leyes internas y como preceptúa el artículo 3 de la "Convención Interamericana para Prevenir, Sancionar y Erradicar la Violencia contra la Mujer". (Sala I, “Céspedes Ferrufino, Richar y otra s/recurso de casación”, Causa nº: 189, Registro Nº: 23.949.14 Resolución de fecha: 7/8/2014).

Trata de personas con fines de explotación laboral. Absolución. Responsabilidad internacional. Violencia contra la mujer. El tribunal oral absolvió por el delito de trata de persona menor de 18 años con fines de explotación sexual. El Ministerio Público Fiscal interpuso recurso de casación. Por unanimidad se resolvió hacer lugar. Fundamentos: Corresponde anular el fallo que –por entender afectada la defensa en juicio por no haberse informado a los encartados el derecho a la asistencia consular declaró la nulidad de la declaración indagatoria y los actos dictados en consecuencia y absolvió a los imputados por el delito de captación y acogimiento de una persona menor de 18 años con fines de explotación laboral, pues lo resuelto omitió valorar la situación de arraigo en el país de los imputados, ya que se trata de ciudadanos extranjeros con una residencia legal de varios años en el país, con actividades comerciales en el país, hijos nacidos y escolarizados en el país y DNI también de este país, que han sido asistidos por su letrado de confianza. Asimismo, lo resuelto soslayó la responsabilidad del Estado frente a la comunidad internacional respecto del deber de investigar, enjuiciar y sancionar conductas que constituyen delitos íntimamente vinculados con la violencia de género, la trata de personas y el estado de vulnerabilidad de la víctima (Sala III, “*Marín Carapi s/ recurso de casación”* Causa nº: 1066/2013, Registro nº: 541.15, Resolución de fecha: 10/4/2015).

TRATA DE PERSONAS. Con fines de explotación laboral. Sobreseimiento prematuro. Revocación del sobreseimiento. Granjas avícolas. Infracción al régimen migratorio. Querellante. Legitimación. Particularmente ofendido. Situación de vulnerabilidad. Resulta prematuro el sobreseimiento dictado respecto de los hechos que fueron calificados como trata de personas con

fines de explotación laboral, ya que resta profundizar la investigación en cuanto a las familias que habrían ingresado a trabajar en las granjas avícolas y recepcionarles las correspondientes declaraciones, sin que se hayan analizado suficientemente los informes efectuados por las integrantes del Programa Nacional de Rescate y Acompañamiento a las Personas Damnificadas por el Delito de Trata y de los inspectores de la Delegación Regional San Martín del Ministerio de Trabajo –en cuanto a la nacionalidad de las víctimas, la falta de documentación personal, el cobro del sueldo en "negro", la falta de acceso a obra social, la deuda de los trabajadores por compra de equipamientos para el hogar, la falta de cumplimiento de los francos establecidos, la extensión del horario de trabajo, la minoridad de algunos trabajadores, la falta de higiene, la posible comisión del delito previsto en los arts. 116 y 117 ley 25.871-, todo lo cual exhibe la falta de certeza negativa para sobreseer a una persona con respecto a determinado hecho. La expresión "particularmente ofendido" (art. 82 CPPN) abarca tanto al titular del bien jurídico que resulta lesionado por el obrar investigado —sujeto pasivo del delito—, como así también a quien resulte damnificado, por haber sufrido un perjuicio real y concreto que lo habilita para accionar. Uno de los votos concurrentes señaló que el problema de la trata de personas debe ser abordado en todas sus modalidades, sea explotación sexual, trabajo esclavo e indocumentado, y otros, porque constituyen un flagelo que debe ser erradicado y sancionado, atento que vulnera la dignidad de la persona humana y el principio de igualdad. El otro voto concurrente agregó que tal es la entidad asignada al bien jurídico tutelado, que a partir de la reforma por ley 26.842 se reconoció que el consentimiento de la víctima para ser explotado no tendrá efectos jurídicos, por cuanto, se encuentra implícito en la naturaleza del bien jurídico tutelado (libertad) que no es posible otorgar consenso para ser considerado un objeto o una cosa y formar parte del mercado de bienes y servicios, se trata de la esencia de lo humano, cuya propia explotación no puede ser consentida por el sujeto sin afectación de la condición de persona, de su libertad como bien que le es inherente (Sala I, Carátula: Ferreira, Alicia Andrea s/recurso de casación Causa nº: FSM 76000339/2009/1/CFC2 Registro nº: 1529/16 Resolución de fecha: 25/8/2016).

Declaración de la víctima que niega la explotación y el resto de los elementos de prueba colectados. Valoración conjunta. "En ese punto, y no obstante que M. y M.C. durante la entrevista que mantuvieron con la psicólogas negaron encontrarse en situación de explotación sexual, tal situación debe ser valorada con suma cautela y en conglobancia con los restantes elementos convictivos producidos durante el juicio como bien lo hizo el a quo en la resolución recurrida (...) Sobre esta clase de situaciones Hairabedián refiere que 'es razonable dudar de la renuencia a declarar y las retractaciones, porque pueden deberse a presiones o temor a los autores. Y puede resultar altamente contraproducente presionar a la víctima con la amenaza de un castigo penal por su negativa a declarar con apego a la verdad, porque además de estar presente la excusa absolutoria para los delitos que sean consecuencia de la trata, ello generaría en la víctima una desconfianza en el sistema que debe tender a protegerla en vez de perseguirla' (cfr. Hairabedián, Maximiliano, Tráfico de Personas: La trata de personas y los delitos migratorios en el derecho penal argentino e internacional, 1 Ed., Ad Hoc, Bs. As., 2009, pág. 88). Trasladados los referidos conceptos a las particulares circunstancias que se presentan en el sub examine, surge que el desinterés por parte de M.C. y M.C. en proporcionar información de manera voluntaria, y la de reconocer que en la whiskería se ejercía la prostitución, se encontraría vinculado con el temor y la angustia que padecían al momento en que fueron rescatadas, al extremo de que expresaron su temor frente a la posibilidad de ser golpeadas por el personal policial por haberse prestado a conversar con las profesionales que

las asistieron" (CFCP, Sala III, Causa nro. 16.746, "Tejada, Roberto Fabián y otros s/recurso de casación", rta el 25/10/2013, registro Nro. 2027/13).

Normativa sancionadora laboral y referencia a otra normativa relevante que viene utilizada en los casos concretos a nivel nacional (con link)

Ley 25.212

https://servicios.infoleg.gob.ar/infolegInternet/anexos/60000-64999/61876/texact.htm

ARTICULO 2º — Infracciones leves

Son infracciones leves:

a) El pago de las remuneraciones fuera del plazo legal, cuando el atraso fuere de hasta cuatro (4) días hábiles si el período de pago fuera mensual, y de hasta dos (2) días hábiles si el período fuera menor.

b) No exponer en lugar visible del establecimiento los anuncios relativos a la distribución de las horas de trabajo

c) No otorgar, salvo autorización, el descanso de las mujeres al mediodía cuando correspondiera.

d) Cualquiera otra que viole obligaciones meramente formales o documentales, salvo las tipificadas como graves o muy graves.

e) Las acciones u omisiones violatorias de las normas de higiene y seguridad en el trabajo que afecten exigencias de carácter formal o documental, siempre que no fueren calificadas como graves o muy graves.

ARTICULO 3º — Infracciones graves

Son infracciones graves:

a) La falta, en los libros de registro de los trabajadores, de alguno de los datos esenciales del contrato o relación de trabajo.

b) La falta de entrega de los certificados de servicios o de extinción de la relación laboral a requerimiento del trabajador.

c) La violación de las normas relativas en cuanto a monto, lugar, tiempo y modo, del pago de las remuneraciones, así como la falta de entrega de copia firmada por el empleador de los recibos correspondientes, salvo lo dispuesto en el artículo 2º, inciso a)

d) La violación de las normas en materia de duración del trabajo, descanso semanal, vacaciones, licencias, feriados, días no laborables y en general, tiempo de trabajo.

e) La violación de la normativa relativa a modalidades contractuales.

f) La falta o insuficiencia de los instrumentos individuales de contralor de la jornada de trabajo.

g) Toda otra violación o ejercicio abusivo de la normativa laboral no tipificada expresamente en esta Ley, establecida para proteger los derechos del trabajador, para garantizar el ejercicio del poder de policía del trabajo y para evitar a los empleadores la competencia desleal derivada de tales violaciones o conductas abusivas.

h) Las acciones u omisiones que importen el incumplimiento de las obligaciones en materia de salud, seguridad e higiene en el trabajo, siempre que no fueran calificadas como muy graves.

ARTICULO 4º — Infracciones muy graves

Son infracciones muy graves:

a) Las decisiones del empleador que impliquen cualquier tipo de discriminación en el empleo o la ocupación por motivos de: raza, color, ascendencia nacional, religión, sexo, edad, opinión política, origen social, gremiales, residencia o responsabilidades familiares.

b) Los actos del empleador contrarios a la intimidad y dignidad de los trabajadores.

c) La falta de inscripción del trabajador en los libros de registro de los trabajadores, salvo que se haya denunciado su alta a todos los organismos de seguridad social, incluidas las obras sociales, en la oportunidad que corresponda, en cuyo caso se considerará incluida en las infracciones previstas en el artículo 3º, inciso a).

d) La cesión de personal efectuada en violación de los requisitos legales.

e) La violación de las normas relativas a trabajo de menores.

f) La violación por cualquiera de las partes de las resoluciones dictadas con motivo de los procedimientos de conciliación obligatoria y arbitraje en conflictos colectivos.

g) Las acciones u omisiones del artículo 3º, inciso h) que deriven en riesgo grave e inminente para la salud de los trabajadores.

ARTICULO 5º — De las sanciones

1. Las infracciones leves se sancionarán de acuerdo a la siguiente graduación:

a) Apercibimiento, para la primera infracción leve, de acuerdo a los antecedentes y circunstancia de cada caso, evaluadas por la autoridad administrativa de aplicación.

b) Multa del veinticinco por ciento (25%) al ciento cincuenta por ciento (150%) del valor mensual del Salario Mínimo, Vital y Móvil vigente al momento de la constatación de la infracción.

2. Las infracciones graves se sancionarán con multa del treinta por ciento (30%) al doscientos por ciento (200%) del valor mensual del Salario Mínimo, Vital y Móvil vigente al momento de la constatación de la infracción, por cada trabajador afectado.

3. Las infracciones muy graves serán sancionadas con multa del cincuenta por ciento (50%) al dos mil por ciento (2.000%) del valor mensual del Salario Mínimo, Vital y Móvil vigente al momento de la constatación de la infracción, por cada trabajador afectado.

4. En casos de reincidencia respecto de las infracciones previstas en los incisos c), d) y h) del artículo 3°, la autoridad administrativa podrá adicionar a los montos máximos de la multa una suma que no supere el diez por ciento (10%) del total de las remuneraciones que se hayan devengado en el establecimiento en el mes inmediato anterior al de la constatación de la infracción.

Las sanciones previstas en el punto 3 del presente artículo por las conductas tipificadas en el inciso f) del artículo 4° del presente régimen, se aplicarán por cada uno de los trabajadores integrantes de la nómina del establecimiento o de los establecimientos involucrados.

5. En los supuestos de reincidencia en infracciones muy graves:

a) Se podrá clausurar el establecimiento hasta un máximo de diez (10) días, manteniéndose, entre tanto, el derecho de los trabajadores al cobro de las remuneraciones. En caso de tratarse de servicios públicos esenciales, deberán garantizarse los servicios mínimos.

b) El empleador quedará inhabilitado por un (1) año para acceder a licitaciones públicas y será suspendido de los registros de proveedores o aseguradores de los Estados nacional y provinciales y de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires.

ARTICULO 8º — Obstrucción

1. La obstrucción que de cualquier manera impida, perturbe o retrase la actuación de las autoridades administrativas del trabajo será sancionada, previa intimación, con multa del cien por ciento (100%) al cinco mil por ciento (5000%) del valor mensual del Salario Mínimo, Vital y Móvil, vigente al momento de la constatación de la infracción.

En casos de especial gravedad y contumacia, la autoridad administrativa podrá adicionar a los montos máximos de la multa, una suma que no supere el diez por ciento (10%) del total de las remuneraciones que se hayan devengado en el establecimiento en el mes inmediatamente anterior al de la constatación de la infracción.

2. Sin perjuicio de la penalidad establecida, la autoridad administrativa del trabajo podrá compeler la comparecencia de quienes hayan sido debidamente citados a una audiencia mediante el auxilio de la fuerza pública, el que será prestado como si se tratara de un requerimiento judicial.

ARTICULO 10. — Multas a personas jurídicas

En el caso de sanciones con multa a personas jurídicas, éstas serán impuestas en forma solidaria a la entidad y a sus directores, gerentes, síndicos, miembros del consejo de vigilancia, administradores, mandatarios o representantes que hubiesen intervenido en el hecho sancionado.

Ley 24.241

https://servicios.infoleg.gob.ar/infolegInternet/anexos/0-4999/639/norma.htm

Artículo 12. - *Son obligaciones de los empleadores, sin perjuicio de las demás establecidas en la presente ley:*

a) Inscribirse como tales ante la autoridad de aplicación y comunicar a la misma toda modificación en su situación como empleadores, en los plazos y con las modalidades que dicha autoridad establezca.

b) Dar cuenta a la autoridad de aplicación de las bajas que se produzcan en el personal.

c) Practicar en las remuneraciones los descuentos correspondientes al aporte personal, y depositarlos en la orden del SUSS.

d) Depositar en la misma forma indicada en el inciso anterior las contribuciones a su cargo.

e) Remitir a la autoridad de aplicación las planillas de sueldos y aportes correspondientes al personal.

f) Suministrar todo informe y exhibir los comprobantes justificativos que la autoridad de aplicación les requiera en ejercicio de sus atribuciones y permitir las inspecciones, investigaciones, comprobaciones y compulsas que aquella ordene en los lugares de trabajo, libros, anotaciones, papeles y documentos.

g) Otorgar a los afiliados y beneficiarios y sus derechohabientes, cuando éstos lo soliciten, y en todo caso a la extinción de la relación laboral, las certificaciones de los servicios prestados, remuneraciones percibidas y aportes retenidos y toda otra documentación necesaria para el reconocimiento de servicios u otorgamiento de cualquier prestación.

h) Requerir de los trabajadores comprendidos en el SIJP, al comienzo de una relación laboral, en los plazos y con las modalidades que la autoridad de aplicación establezca, la presentación de una declaración jurada escrita de si son o no beneficiarios de jubilación, pensión, retiro o prestación no contributiva, con indicación, en caso afirmativo, del organismo otorgante y datos de individualización de la prestación;

i) Denunciar a la autoridad de aplicación todo hecho o circunstancia concerniente a los trabajadores, que afecten o puedan afectar el cumplimiento de las obligaciones que a éstos y a los empleadores imponen las leyes nacionales de previsión.

j) En general, dar cumplimiento en tiempo y forma a las demás disposiciones que la presente ley establece, o que la autoridad de aplicación disponga.

Las reparticiones y organismos del Estado mencionados en el apartado 1. del inciso a) del artículo 2º, están también sujetos a las obligaciones enumeradas precedentemente.

Artículo 132.— *Será reprimido con prisión de 15 días a un año el empleador que, estando obligado por las disposiciones de esta ley, no diera cumplimiento a las obligaciones establecidas en los incisos a), b), e) o i) del artículo 12 y del artículo 43, segunda parte de la presente. El delito se configurará cuando el obligado no diera cumplimiento a los deberes aludidos dentro de los treinta (30) días de notificada la intimación respectiva en su domicilio real o en el asiento de sus negocios.*

Infracción al deber de actuación como agente de retención o percepción, al deber de depósito y evasión de aportes y contribuciones.

Ley 24.013

https://servicios.infoleg.gob.ar/infolegInternet/anexos/0-4999/412/texact.htm

Artículo 7.- *Se entiende que la relación o el contrato de trabajo se encuentran registrados cuando el trabajador esté inscripto en las formas y condiciones que establezca la reglamentación que determine el Poder Ejecutivo.*

Dicha registración deberá ser simple, inmediata, expeditiva, y realizarse a través de medios electrónicos.

Artículo 79.- *Las violaciones o incumplimientos de las disposiciones de esta ley y su reglamentación por parte de las empresas de servicios eventuales serán sancionadas con multas, clausura o cancelación de habilitación para funcionar, las que serán aplicadas por la autoridad de aplicación según lo determine la reglamentación.*

Ley 25.877

Artículo 32. *— Los inspectores actuarán de oficio o por denuncia, recogerán en actas el resultado de sus actuaciones y, en su caso, iniciarán el procedimiento para la aplicación de sanciones.*

En el ejercicio de sus funciones y dentro de su jurisdicción, los inspectores están facultados para:

a) Entrar en los lugares sujetos a inspección, sin necesidad de notificación previa ni de orden judicial de allanamiento.

b) Requerir la información y realizar las diligencias probatorias que consideren necesarias, incluida la identificación de las personas que se encuentren en el lugar de trabajo inspeccionado.

c) Solicitar los documentos y datos que estimen necesarios para el ejercicio de sus funciones, intimar el cumplimiento de las normas y hacer comparecer a los responsables de su cumplimiento.

d) Clausurar los lugares de trabajo en los supuestos legalmente previstos y ordenar la suspensión inmediata de tareas que —a juicio de la autoridad de aplicación— impliquen un riesgo grave e inminente para la salud y la seguridad de los trabajadores.

En todos los casos los inspectores labrarán un acta circunstanciada del procedimiento que firmarán junto al o los sujetos responsables. Los responsables del cumplimiento de la normativa del trabajo

y la seguridad social, están obligados a colaborar con el inspector, así como a facilitarle la información y documentación necesarias para el desarrollo de sus competencias.

La fuerza pública deberá prestar el auxilio que requiera el inspector en ejercicio de sus funciones.

Ley 20.744

https://servicios.infoleg.gob.ar/infolegInternet/anexos/25000-29999/25552/texact.htm

Art. 131. —Retenciones. Deducciones y compensaciones.

No podrá deducirse, retenerse o compensarse suma alguna que rebaje el monto de las remuneraciones. Quedan comprendidos especialmente en esta prohibición los descuentos, retenciones o compensaciones por entrega de mercaderías, provisión de alimentos, vivienda o alojamiento, uso o empleo de herramientas, o cualquier otra prestación en dinero o en especie. No se podrá imponer multas al trabajador ni deducirse, retenerse o compensarse por vía de ellas el monto de las remuneraciones.

Art. 132 BIS.

Si el empleador hubiere retenido aportes del trabajador con destino a los organismos de la seguridad social, o cuotas, aportes periódicos o contribuciones a que estuviesen obligados los trabajadores en virtud de normas legales o provenientes de las convenciones colectivas de trabajo, o que resulten de su carácter de afiliados a asociaciones profesionales de trabajadores con personería gremial, o de miembros de sociedades mutuales o cooperativas, o por servicios y demás prestaciones que otorguen dichas entidades, y al momento de producirse la extinción del contrato de trabajo por cualquier causa no hubiere ingresado total o parcialmente esos importes a favor de los organismos, entidades o instituciones a los que estuvieren destinados, deberá a partir de ese momento pagar al trabajador afectado una sanción conminatoria mensual equivalente a la remuneración que se devengaba mensualmente a favor de este último al momento de operarse la extinción del contrato de trabajo, importe que se devengará con igual periodicidad a la del salario hasta que el empleador acreditare de modo fehaciente haber hecho efectivo el ingreso de los fondos retenidos. La imposición de la sanción conminatoria prevista en este artículo no enerva la aplicación de las penas que procedieren en la hipótesis de que hubiere quedado configurado un delito del derecho penal.

(Artículo incorporado por art. 43 de la Ley N° 25.345 B.O. 17/11/2000. Artículo 43 de la Ley N° 25.345 derogado por art. 56 del Decreto N° 70/2023 B.O. 21/12/2023.)

Ley 24.557

https://servicios.infoleg.gob.ar/infolegInternet/anexos/25000-29999/27971/texact.htm

ARTICULO 4° — Obligaciones de las partes.

1. Los empleadores y los trabajadores comprendidos en el ámbito de la LRT, así como las ART están obligados a adoptar las medidas legalmente previstas para prevenir eficazmente los riesgos del trabajo.

A tal fin y sin perjuicio de otras actuaciones establecidas legalmente, dichas partes deberán asumir compromisos concretos de cumplir con las normas sobre higiene y seguridad en el trabajo. Estos compromisos podrán adoptarse en forma unilateral, formar parte de la negociación colectiva, o incluirse dentro del contrato entre la ART y el empleador.

2. Las Aseguradoras de Riesgos del Trabajo deberán establecer exclusivamente para cada una de las empresas o establecimientos considerados críticos, de conformidad a lo que determine la autoridad de aplicación, un plan de acción que contemple el cumplimiento de las siguientes medidas:

a) La evaluación periódica de los riesgos existentes y su evolución;

b) Visitas periódicas de control de cumplimiento de las normas de prevención de riesgos del trabajo y del plan de acción elaborado en cumplimiento de este artículo;

c) Definición de las medidas correctivas que deberán ejecutar las empresas para reducir los riesgos identificados y la siniestralidad registrada;

d) Una propuesta de capacitación para el empleador y los trabajadores en materia de prevención de riesgos del trabajo.

Las ART y los empleadores estarán obligados a informar a la Superintendencia de Riesgos del Trabajo o a las Administraciones de Trabajo provinciales, según corresponda, la formulación y el desarrollo del plan de acción establecido en el presente artículo, conforme lo disponga la reglamentación.

(Apartado sustituido por art. 1º del Decreto Nº 1278/2000 B.O. 03/01/2001. Vigencia: a partir del primer día del mes subsiguiente a su publicación en el Boletín Oficial.)

3. A los efectos de la determinación del concepto de empresa crítica, la autoridad de aplicación deberá considerar especialmente, entre otros parámetros, el grado de cumplimiento de la normativa de higiene y seguridad en el trabajo, así como el índice de siniestralidad de la empresa. (Apartado sustituido por art. 1º del Decreto Nº 1278/2000 B.O. 03/01/2001. Vigencia: a partir del primer día del mes subsiguiente a su publicación en el Boletín Oficial.)

4. La ART controlará la ejecución del plan de acción y estará obligada a denunciar los incumplimientos a la Superintendencia de Riesgos del Trabajo. (Apartado sustituido por art. 1º del Decreto Nº 1278/2000 B.O. 03/01/2001. Vigencia: a partir del primer día del mes subsiguiente a su publicación en el Boletín Oficial.)

5. Las discrepancias acerca de la ejecución del plan de acción serán resueltas por la Superintendencia de Riesgos del Trabajo. (Apartado sustituido por art. 1º del Decreto Nº 1278/2000 B.O. 03/01/2001. Vigencia: a partir del primer día del mes subsiguiente a su publicación en el Boletín Oficial.)

(Nota Infoleg: Por art. 4º del Decreto Nº 617/97 B.O. 11/07/1997, se establece que el plazo para la formulación o reformulación de los Planes de Mejoramiento para la actividad agraria, previstos en el presente artículo será de SEIS (6) meses, a partir de la vigencia del mismo)

***ARTICULO 31**. — Derechos, deberes y prohibiciones.*

1. Las Aseguradoras de Riesgos del Trabajo;

a) Denunciarán ante la SRT los incumplimientos de sus afiliados de las normas de higiene y seguridad en el trabajo, incluido el Plan de Mejoramiento;

b) Tendrán acceso a la información necesaria para cumplir con las prestaciones de la LRT;

c) Promoverán la prevención, informando a la Superintendencia de Riesgos del Trabajo acerca de los planes y programas exigidos a las empresas;

d) Mantendrán un registro de siniestralidad por establecimiento:

e) Informarán a los interesados acerca de la composición de la entidad, de sus balances, de su régimen de alícuotas, y demás elementos que determine la reglamentación;

f) No podrán fijar cuotas en violación a las normas de la LRT, ni destinar recursos a objetos distintos de los previstos por esta ley;

g) No podrán realizar exámenes psicofísicos a los trabajadores, con carácter previo a la celebración de un contrato de aflicción.

2. Los empleadores:

a) Recibirán información de la ART respecto del régimen de alícuotas y de las prestaciones, así como asesoramiento en materia de prevención de riesgos;

b) Notificarán a los trabajadores acerca de la identidad de la ART a la que se encuentren afiliados;

c) Denunciarán a la ART y a la SRT los accidentes y enfermedades profesionales que se produzcan en sus establecimientos;

d) Cumplirán con las normas de higiene y seguridad, incluido el plan de mejoramiento;

e) Mantendrán un registro de siniestralidad por establecimiento.

3. Los trabajadores:

a) Recibirán de su empleador información y capacitación en materia de prevención de riesgos del trabajo, debiendo participar en las acciones preventivas;

b) Cumplirán con las normas de higiene y seguridad, incluido el plan de mejoramiento, así como con las medidas de recalificación profesional;

c) Informaran al empleador los hechos que conozcan relacionados con los riesgos del trabajo;

d) Se someterán a los exámenes médicos y a los tratamientos de rehabilitación;

e) Denunciarán ante el empleador los accidentes y enfermedades profesionales que sufran.

ARTICULO 32. *— Sanciones.*

1. El incumplimiento por parte de empleadores autoasegurados, de las ART las compañías de seguros de retiro de obligaciones a su cargo, será sancionado una multa de 20 a 2.000 AMPOs (Aporte Medio Previsional Obligatorio), si no resultare un delito más severamente penado.

2. El incumplimiento de los empleadores autoasegurados, de las ART y de las compañías de seguros de retiro, de las prestaciones establecidas en el artículo 20, apartado 1 inciso a) (Asistencia médica y farmacéutica), será reprimido con la pena prevista en el artículo 106 del Código Penal.

3. Si el incumplimiento consistiera en la omisión de abonar las cuotas o de declarar su pago, el empleador será sancionado con prisión, de seis meses a cuatro años.

4. El incumplimiento del emplea autoasegurado, de las ART y de las compañías de seguros de retiro de las prestaciones dinerarias a su cargo, o de los aportes a fondos creados por esta ley será sanción con prisión de dos a seis años.

5. Cuando se trate de personas jurídicas la pena de prisión se aplicará a los directores, gerentes, síndicos, miembros del consejo vigilancia, administradores, mandatarios o representantes que hubiesen intervenido en el hecho punible.

6. Los delitos tipificados en los apartado 3 y 4 del presente artículo se configurarán cuando el obligado no diese cumplimiento a los deberes aludidos dentro de los quince días corrido intimado a ello en su domicilio legal.

7. Será competente para entender en delitos previstos en los apartados 3 y 4 presente artículo la justicia federal.

ACTORES que operan en concreto: Fiscalía, cuerpos institucionales/policiales, ONGs, sindicatos, inspección de trabajo, organizaciones de trabajadores, organizaciones empresariales, etc.

*** Procuración General de la Nación. Protex: procuraduría de trata de personas y explotación de personas[41].** Mediante resolución 805/2013 de la Procuración General de la Nación[42] se creó la PROTEX. "Artículo 1. Disponer la creación, en el ámbito de esta Procuración General de la Nación, de la "Procuraduría de Trata de Personas y Secuestros Extorsivos", en reemplazo de la Unidad Fiscal de Asistencia en Secuestros Extorsivos (UFASE)".

El cuerpo de fiscales federales que integran la Procuración General de la Nación extiende su actuación por todo el país. La PROTEX representa al Ministerio Público Fiscal de la Nación en el Consejo Federal para la lucha contra la Trata[43].

Entre sus funciones se registran: colaborar y asistir a las y los fiscales de todas las instancias del país en causas judiciales por hechos de trata de personas o sus delitos vinculados; recibir denuncias y realizar las investigaciones y/o derivaciones que surjan de ellas; iniciar investigaciones preliminares por el ilícito de trata de personas o sus delitos derivados; gestionar acuerdos con diferentes organismos para obtener información que pueda resultar de utilidad para el hallazgo de personas desaparecidas; realizar el seguimiento de las causas por trata de personas y delitos vinculados a nivel nacional, con el propósito de elaborar reportes, delinear estrategias y conocer el tratamiento y dinámica del delito; desarrollar actividades de capacitación, entrenamiento y difusión

[41] Disponible en https://www.mpf.gob.ar/protex/
[42] Disponible en https://www.mpf.gob.ar/protex/files/2016/03/PGN-0805-2013-001.pdf
[43] Ver más abajo.

sobre el delito de trata de personas y sus ilícitos vinculados; diseñar e implementar programas o herramientas de investigación; sistematizar y difundir material bibliográfico, jurisprudencial y otros documentos de interés; llevar a cabo las relaciones de cooperación internacional con la Red Iberoamericana de Fiscales IBERRED en materia de trata de personas; realizar un diagnóstico y seguimiento del estado de cumplimiento y satisfacción de los derechos que la Ley 26364 concede a las víctimas de trata y explotación; administrar el Sistema Sincronizado de Denuncias sobre delitos de trata de personas – Línea 145; representar al MPFN en el Consejo Federal creado por la ley 26842; representar al MPFN en el Protocolo "Alerta Sofía".

Es importante destacar que también produce información pública relevante sobre las diferentes acciones que lleva adelante (estadísticas, registros de víctimas, registro de casusa y de sentencias, producción de información académica y formas de investigación, entre muchas otras)[44].

* **Policías y fuerzas de seguridad**. La Policía Federal Argentina trabaja en la investigación y análisis del delito de trata de personas a través de la División Especializada en Trata de Personas. Vale recordar que se trata de una policía con competencia especial que cuenta con delegaciones en todo el país. Se encarga de articular la comunicación y coordinar el trabajo con otras agencias (v.gr. INTERPOL) en diferentes diligencias solicitadas por fuerzas extranjeras. Es la institución encargada de la prevención e la investigación de los delitos federales en Argentina. Otras fuerzas intermedias: Prefectura Naval Argentina, Gendarmería Nacional y la Policía de Seguridad Aeroportuaria.

En Argentina el delito de trata de personas es de competencia federal (conforme el artículo 33 inciso e del Código Procesal Penal de la Nación) por lo que es la Policía Federal y/o las fuerzas de seguridad con competencia en el ámbito de los delitos federales las que son llamadas a intervenir. Así lo ha confirmado la Corte Suprema de Justicia de la Nación en diferentes pronunciamientos respecto del delito de trata de personas **(**CSJN, Causa CSJ 161/2022/CS1, "N.N. s/ incidente de incompetencia", sentencia del 13 de septiembre de 2022; N° 538, L XLV, "Fiscal s/ av. presuntos delitos de acción pública" del 23 de febrero de 2010 y N° 1016, L XLVI, "Abratte, Gloria Liliana s/ denuncia", del 5 de julio de 2011).

*** Consejo Federal para la lucha contra la trata y explotación de personas y para la protección y asistencia a las víctimas.** Es una institución de carácter federal creada a instancias de lo establecido en la Ley 26364[45], reglamentada por el decreto 111/2015.

"Artículo 18. Créase el Consejo Federal para la Lucha contra la Trata y Explotación de Personas y para la Protección y Asistencia a las Víctimas, que funcionará dentro del ámbito del Ministerio de Seguridad, con el fin de constituir un ámbito permanente de acción y coordinación institucional para el seguimiento de todos los temas vinculados a esta ley, que contará con autonomía funcional y que estará integrado del siguiente modo: un (1) representante del Ministerio de Seguridad; un (1) representante del Ministerio de Justicia; un (1) representante del Ministerio del Interior; un (1) representante del Ministerio de Relaciones Internacionales, Comercio y Culto; un (1) representante del Ministerio de Capital Humano; un (1) representante de la Cámara de Diputados de la Nación, elegido a propuesta del pleno; un (1) representante de la Cámara de Senadores de la Nación, elegido a propuesta del pleno; un (1) representante del Poder Judicial de la Nación, a ser designado por la Corte Suprema de Justicia de la

[44] Consultar informe 2022 disponible en https://www.mpf.gob.ar/protex/files/2023/09/INFORME-2022_-Web-1.pdf

[45] Disponible en https://www.argentina.gob.ar/normativa/nacional/140100/actualizacion

Nación; un (1) representante por cada una de las Provincias y por la Ciudad Autónoma de Buenos Aires; un (1) representante del Ministerio Público Fiscal y tres (3) representantes de organizaciones no gubernamentales, las que serán incorporadas de acuerdo a lo establecido en el artículo 19 de la presente ley. El Consejo Federal designará UN (1) coordinador a través del voto de las dos terceras partes de sus miembros, en los términos que establezca la reglamentación".

En la actualidad se encuentra bajo la órbita del Ministerio de Seguridad de la Nación. Esta distribución institucional fue ordenada mediante Decreto 195/2024, B.O. 26 de febrero de 2024[46] (artículo 11). Hasta ese momento, el Consejo dependía de la Jefatura de Gabinete de ministros del Poder Ejecutivo Nacional. Es un organismo que tiene el propósito de constituir un ámbito permanente de acción y coordinación institucional para el seguimiento de todos los temas vinculados a esta ley. Sus funciones están legalmente establecidas:

Artículo 20. "El Consejo Federal para la Lucha contra la Trata y Explotación de Personas y para la Protección y Asistencia a las Víctimas tiene las siguientes funciones: a) Diseñar la estrategia destinada a combatir la trata y explotación de personas, supervisando el cumplimiento y efectividad de las normas e instituciones vigentes; b) Recomendar la elaboración y aprobación de normas vinculadas con el objeto de esta ley; y, en general, participar en el diseño de las políticas y medidas necesarias que aseguren la eficaz persecución de los delitos de trata y explotación de personas y la protección y asistencia a las víctimas; c) Promover la adopción por parte de las diversas jurisdicciones de los estándares de actuación, protocolos y circuitos de intervención que aseguren la protección eficaz y el respeto a los derechos de las víctimas de los delitos de trata y explotación de personas; d) Supervisar el cumplimiento de las funciones correspondientes al Comité Ejecutivo creado en el Título V de la presente ley; e) Analizar y difundir periódicamente los datos estadísticos y los informes que eleve el Comité Ejecutivo a fin de controlar la eficacia de las políticas públicas del área solicitándole toda información necesaria para el cumplimiento de sus funciones;

f) Promover la realización de estudios e investigaciones sobre la problemática de la trata y explotación de personas, su publicación y difusión periódicas; g) Diseñar y publicar una Guía de Servicios en coordinación y actualización permanente con las distintas jurisdicciones, que brinde información sobre los programas y los servicios de asistencia directa de las víctimas de los delitos de trata y explotación de personas; h) Promover la cooperación entre Estados y la adopción de medidas de carácter bilateral y multilateral, destinadas a controlar, prevenir y erradicar la trata y explotación de personas. Esta cooperación tendrá como fin fortalecer los medios bilaterales, multilaterales, locales y regionales para prevenir el delito de trata de personas, posibilitar el enjuiciamiento y castigo de sus autores y asistir a las víctimas; i) Impulsar el proceso de revisión de los instrumentos internacionales y regionales que haya suscripto la República, con el fin de fortalecer la cooperación internacional en la materia; j) Redactar y elevar un informe anual de su gestión, el que deberá ser aprobado por el Congreso de la Nación. Una vez aprobado, dicho informe será girado al Ministerio de Relaciones Exteriores, Comercio Internacional y Culto, para su presentación ante los organismos internacionales y regionales con competencia en el tema; k) Aprobar el plan de acción bianual que elabore el Comité Ejecutivo; l) Dictar su reglamento interno, el que será aprobado con el voto de los dos tercios de sus miembros. La Defensoría del Pueblo de la Nación será el organismo de control externo del cumplimiento de los planes

[46] Disponible en https://www.argentina.gob.ar/normativa/nacional/decreto-195-2024-396900

y programas decididos por el Consejo Federal (Artículo sustituido por art. 9° de la Ley 26842 B.O. 27/12/2012)".

Las organizaciones no gubernamentales son incorporadas de acuerdo con lo establecido en el artículo 19: "...se habilitará un registro en el que se inscribirán las organizaciones no gubernamentales de Derechos Humanos o con actividad específica en el tema, que acrediten personería jurídica vigente y una existencia no menor a tres (3) años. La reglamentación dispondrá el modo en que, de manera rotativa y por períodos iguales no superiores a un (1) año, las organizaciones inscriptas integrarán el Consejo Federal de acuerdo a lo establecido en el artículo anterior").

Los distintos integrantes del Consejo participan en comisiones permanentes organizadas en base a los siguientes ejes temáticos: prevención del Delito de Trata de Personas; persecución y Sanción a los responsables del Delito de Trata de Personas; protección y Asistencia a las Víctimas de Delito de Trata de Personas; Supervisión de la Unidad de Bienes Embargados y Sujetos a Decomiso e informe Anual.

*** Comité Ejecutivo para la Lucha contra la Trata y Explotación de Personas y para la Protección y Asistencia a las Víctimas.** Incorporado por artículo 10 de la Ley 26842 B.O. 27 de diciembre de 2012[47].

"Artículo 21. Créase el Comité Ejecutivo para la Lucha contra la Trata y Explotación de Personas y para la Protección y Asistencia a las Víctimas, que funcionará en el ámbito del Ministerio de Seguridad, con autonomía funcional, y que estará integrado del siguiente modo: 1. un (1) representante del Ministerio de Seguridad, 2. un (1) representante del Ministerio de Justicia, 3. un (1) representante del Ministerio de Capital Humano" (artículo sustituido por art. 11 del Decreto 195/2024 B.O. 26/2/2024).

"Artículo 22. El Comité Ejecutivo para la Lucha contra la Trata y Explotación de Personas y para la Protección y Asistencia a las Víctimas tiene a su cargo la ejecución de un Programa Nacional para la Lucha contra la Trata y Explotación de Personas y para la Protección y Asistencia a las Víctimas, que consistirá en el desarrollo de las siguientes tareas: a) Diseñar estándares de actuación, protocolos y circuitos de intervención que contribuyan a prevenir y combatir los delitos de trata y explotación, y a proteger y asistir a las víctimas de tales delitos y sus familias; b) Desarrollar acciones eficaces orientadas a aumentar la capacidad de detección, persecución y desarticulación de las redes de trata y explotación; c) Asegurar a las víctimas el respeto y ejercicio pleno de sus derechos y garantías, proporcionándoles la orientación técnica para el acceso a servicios de atención integral gratuita (médica, psicológica, social, jurídica, entre otros); d) Generar actividades que coadyuven en la capacitación y asistencia para la búsqueda y obtención de oportunidades laborales, juntamente con los organismos pertinentes; e) Prever e impedir cualquier forma de revictimización de las víctimas de trata y explotación de personas y sus familias; f) Llevar adelante un Registro Nacional de Datos vinculados con los delitos de trata y explotación de personas, como sistema permanente y eficaz de información y monitoreo cuantitativo y cualitativo. A tal fin se deberá relevar periódicamente toda la información que pueda ser útil para combatir estos delitos y asistir a sus víctimas. Se solicitará a los funcionarios policiales, judiciales y del Ministerio Público la remisión de los datos requeridos a los fines de su incorporación en el Registro; g) Organizar actividades de difusión, concientización,

[47] Disponible en https://servicios.infoleg.gob.ar/infolegInternet/anexos/205000-209999/206554/norma.htm

capacitación y entrenamiento acerca de la problemática de los delitos de trata y explotación de personas, desde las directrices impuestas por el respeto a los derechos humanos, la perspectiva de género y las cuestiones específicas de la niñez y adolescencia; h) Promover el conocimiento sobre la temática de los delitos de trata y explotación de personas y desarrollar materiales para la formación docente inicial y continua, desde un enfoque de derechos humanos y desde una perspectiva de género, en coordinación con el Ministerio de Educación; i) Impulsar la coordinación de los recursos públicos y privados disponibles para la prevención y asistencia a las víctimas, aportando o garantizando la vivienda indispensable para asistirlas conforme lo normado en la presente ley; j) Capacitar y especializar a los funcionarios públicos de todas las instituciones vinculadas a la protección y asistencia a las víctimas, así como a las fuerzas policiales, instituciones de seguridad y funcionarios encargados de la persecución penal y el juzgamiento de los casos de trata de personas con el fin de lograr la mayor profesionalización; k) Coordinar con las instituciones, públicas o privadas, que brinden formación o capacitación de pilotos, azafatas y todo otro rol como tripulación de cabina de aeronaves o de medios de transporte terrestre, internacional o de cabotaje, un programa de entrenamiento obligatorio específicamente orientado a advertir entre los pasajeros posibles víctimas del delito de trata de personas; l) Coordinar con las provincias y la Ciudad Autónoma de Buenos Aires la implementación del Sistema Sincronizado de Denuncias sobre los Delitos de Trata y Explotación de Personas. Realizar en todo el territorio nacional una amplia y periódica campaña de publicidad del Sistema y el número para realizar denuncias.

El Comité Ejecutivo elaborará cada dos (2) años un plan de trabajo que deberá ser presentado ante el Consejo Federal para su aprobación. Deberá también elaborar y presentar anualmente ante el Consejo Federal informes sobre su actuación a los fines de que éste pueda ejercer sus facultades de supervisión. Estos informes serán públicos. A los fines de hacer efectiva la ejecución del Programa, el Comité Ejecutivo coordinará su accionar con las provincias, la Ciudad Autónoma de Buenos Aires y organismos nacionales e internacionales" (artículo incorporado por art. 12 de la Ley 26842 B.O. 27/12/2012).

* **Ministerio de Trabajo de la Nación y la Administración Nacional de Ingresos Públicos (AFIP)**. conjunta e indistintamente tienen a su cargo el control del cumplimiento de las obligaciones relativas a la seguridad social, de acuerdo con el artículo 36 de la Ley 25877, mientras que las reparticiones locales supervisan las condiciones laborales, la situación de higiene y seguridad y la observancia de los convenios colectivos de trabajo. Estas tareas tan habituales están establecidas en las siguientes normas jurídicas:

Ley 25877 "artículo 36. El Ministerio de Trabajo, Empleo y Seguridad Social procederá, sin perjuicio de las facultades concurrentes de la Administración Federal de Ingresos Públicos, a verificar y fiscalizar en todo el territorio nacional, el cumplimiento por parte de los empleadores de la obligación de declarar e ingresar los aportes y contribuciones sobre la nómina salarial, que integran el Sistema Único de la Seguridad Social, a cargo de la Administración Nacional de la Seguridad Social, conforme a las normas reglamentarias vigentes en la materia"[48].

"Artículo 32. "Los inspectores actuarán de oficio o por denuncia, recogerán en actas el resultado de sus actuaciones y, en su caso, iniciarán el procedimiento para la aplicación de sanciones. En el ejercicio de sus funciones y dentro de su jurisdicción, los inspectores están facultados para: a)

[48] Disponible en https://servicios.infoleg.gob.ar/infolegInternet/anexos/90000-94999/93595/norma.htm

Entrar en los lugares sujetos a inspección, sin necesidad de notificación previa ni de orden judicial de allanamiento. b) Requerir la información y realizar las diligencias probatorias que consideren necesarias, incluida la identificación de las personas que se encuentren en el lugar de trabajo inspeccionado. c) Solicitar los documentos y datos que estimen necesarios para el ejercicio de sus funciones, intimar el cumplimiento de las normas y hacer comparecer a los responsables de su cumplimiento. d) Clausurar los lugares de trabajo en los supuestos legalmente previstos y ordenar la suspensión inmediata de tareas que —a juicio de la autoridad de aplicación— impliquen un riesgo grave e inminente para la salud y la seguridad de los trabajadores. En todos los casos los inspectores labrarán un acta circunstanciada del procedimiento que firmarán junto al o los sujetos responsables. Los responsables del cumplimiento de la normativa del trabajo y la seguridad social, están obligados a colaborar con el inspector, así como a facilitarle la información y documentación necesarias para el desarrollo de sus competencias. La fuerza pública deberá prestar el auxilio que requiera el inspector en ejercicio de sus funciones".

*** Ministerio de Agricultura, Ganadería y Pesca.** Tal como lo destaca el Plan Nacional para la Lucha contra la Trata de Personas (2020-2022) citado en este informe, por intermedio de la Subsecretaría de Coordinación Política y de la Dirección Nacional de Relaciones Institucionales del Ministerio de Agricultura, Ganadería y Pesca, elaboró una Guía de Detección de Trata y Explotación Laboral en el ámbito agrícola, ganadero y pesquero (en coordinación con los sindicatos del sector), desarrollar un mapa de calendario de cosechas y sectores productivos regionales para mejorar las tareas de detección temprana y de fiscalización y realizar actividades de formación en los sectores productivos de competencia del ministerio.

*** Registro Nacional de Trabajadores Rurales y Empleadores (RENATRE).** Ley 25191 (Capítulo II) Artículo 7°. Créase el Registro Nacional de Trabajadores Rurales y Empleadores (RENATRE), que tendrá el carácter de Ente Autárquico de Derecho Público no Estatal. En él deberán inscribirse obligatoriamente los empleadores y trabajadores comprendidos en el régimen de esta ley según lo determinado por el artículo 3º[49].

En él deben inscribirse obligatoriamente los empleadores y trabajadores comprendidos en el régimen de la Ley 25.191. El uso de la libreta de trabajo rural es obligatorio para el trabajador (artículo 1). El registro está a cargo de expedir la Libreta del Trabajador Rural, de administrar el Sistema Integral de Prestaciones por Desempleo y de fiscalizar el cumplimiento de la ley vigente, la cual tiende a evitar el desarrollo del trabajo rural en condiciones informales. Para hacer más efectivo el trabajo de control y de registración, se cuenta con Delegaciones y Bocas de Entrega y Recepción en todas las provincias.

Entre sus objetivos generales se encuentran: la registración laboral de los trabajadores rurales y empleadores del país; expedir la Libreta de Trabajo sin cargo; asegurar su autenticidad; brindar al trabajador rural la prestación social y poner en funcionamiento el Sistema Integral de Prestaciones por Desempleo; brindar ciclos de capacitaciones que impulsen la producción y la inserción laboral; desarrolla funciones de inspección sobre la correcta registración laboral rural, coordinar las acciones para facilitar la contratación de los trabajadores rurales.

[49] Disponible en https://servicios.infoleg.gob.ar/infolegInternet/anexos/60000-64999/61181/texact.htm

Su dirección y administración están a cargo de un Directorio integrado por cuatro directores de la Unión Argentina de Trabajadores Rurales y Estibadores (UATRE) y por cuatro directores en representación de entidades Empresarias más representativas de la actividad: Sociedad Rural Argentina (SRA), Confederaciones Rurales Argentinas (CRA), Federación Agraria Argentina (FAA) y Confederación Intercooperativa Agropecuaria (CONINAGRO).

Entre los sindicatos más relevantes que deben incluirse como actores, encontramos la Unión Argentina de Trabajadores Rurales y Estibadores (UATRE), que agrupa a los trabajadores de actividades rurales en la Argentina. Ha realizado convenios y realizado en tareas en conjunto con el Comité

* **Dirección Nacional de Migraciones.** Es un organismo dependiente del Ministerio del Interior, encargado de la aplicación de la normativa migratoria y responsable de la instrumentación de las políticas públicas en la materia, de acuerdo con las directivas emanadas del Poder Ejecutivo Nacional. De acuerdo con la ley de migraciones 25871, es el organismo que se encarga de la admisión, el ingreso, la permanencia y el egreso de personas al país. Es autoridad de aplicación y control en el país.

*** Sistema Integrado de Información Criminal del Delito de Trata de Personas (SisTrata): resolución 848/2011 del Ministerio de Seguridad de la Nación.** "Artículo 1°. "Créase en el ámbito del Ministerio de Seguridad el Sistema Integrado de Información Criminal del Delito de Trata de Personas (SISTRATA)". Artículo 2°. "Dicho Sistema será administrado por el área de Política Criminal de la jurisdicción". Artículo 3°. "El SisTrata estará conformado con bases de datos consolidadas de manera sistemática y uniforme, que contendrán información cuantitativa y cualitativa que deberá recabarse por parte de la Policía Federal Argentina, la Prefectura Naval Argentina, la Gendarmería Nacional y la Policía de Seguridad Aeroportuaria ante la posible comisión del delito de trata de personas y los ilícitos conexos".

*** Organizaciones no gubernamentales**.

Entre las organizaciones no gubernamentales dedicadas al abordaje de esta problemática se destacan:

1) *La alameda* (https://laalameda.wordpress.com/). Es una organización no gubernamental que lucha contra la trata de personas, el trabajo esclavo, la explotación infantil, el proxenetismo y el narcotráfico, lo que incluye el trabajo contra la corrupción y delitos tales como el lavado de dinero, el tráfico de bebés y delitos ambientales.

2) *Alika Kinan* (https://www.alikakinanfundacion.com/). Esta fundación se propone brindar asistencia jurídica y psicológica a las víctimas de trata, explotación sexual, laboral, tráfico de órganos, reducción a la servidumbre, vientres de alquiler, cualquier tipo de explotación que exista o existiera en el futuro.

3) *Red Alto al Tráfico y la Trata* (https://www.rattargentina.com/). Se propone contribuir a la erradicación de la trata de personas con fines de explotación sexual y laboral en Argentina. Entre otras funciones se ocupa de: visibilizar la trata y tráfico de personas, realizar distintas actividades de prevención como campañas, charlas en colegios, organizaciones de la sociedad civil, sindicatos; capacitar a docentes, fuerzas de seguridad, miembros del Poder Judicial, de organizaciones sociales

y funcionarios vinculados con la temática, así como a toda persona con interés en trabajar en la prevención y asistencia; denunciar y acompañar denuncias sobre posibles casos de trata o tráfico de personas; asistir a víctimas de la trata y el tráfico de personas; monitorear el cumplimiento de la ley nacional, leyes provinciales y ordenanzas municipales referidas a la trata y el tráfico de personas; incidir y asesorar a los distintos gobiernos para la ejecución de políticas públicas sobre la temática.

4) *Bahía contra la trata* (https://www.instagram.com/bahiacontralatrata/?hl=es-la). Se trata de una asociación civil sin fines de lucro que ha participado de la mesa interinstitucional contra la trata de la sexta sección de Buenos Aires, que ha colaborado en asistencia a las víctimas y en campañas de concientización y denuncia de fraudes laborales.

Planes nacionales/regionales/interregionales de contraste a la explotación agrícola o en otros sectores

1. Planes nacionales

* **Plan Nacional contra la Trata y Explotación de Personas 2018 / 2022[50], 2020/2022[51] 2022 / 2024[52].** Establece alrededor de 68 acciones que fueron elaboradas en conjunto con los cinco Ministerios que integran el Comité Ejecutivo, y consensuadas con más de treinta organismos tanto de los tres poderes del Estado como de sus tres estamentos (nacional, provincial y municipal). Se subdivide en cuatro grandes ejes: acciones de prevención, de asistencia, de persecución y de fortalecimiento institucional. Propone generar políticas de restitución de derechos que eviten la revictimización de las personas damnificadas, profundizar las investigaciones penales a fin de desmantelar la base económica de las redes criminales y decomisar sus bienes con el objeto de aumentar los niveles de reparación, profundizando la más amplia articulación federal entre todos los poderes y estamentos del Estado Nacional[53].

* **Programa Nacional de Rescate (PNR) 2019 / 2023, del Ministerio de Justicia y Derechos Humanos.** Este programa se incluye en los informes del Poder Ejecutivo Nacional como una de las numerosas acciones que integran el Plan Nacional Contra la Trata. Se lo destaca por separado en virtud del grado de intervención y los recursos que ha utilizado para cumplir sus tareas. Su objetivo principal es asistir y acompañar a las víctimas desde el momento del allanamiento hasta su declaración testimonial. El fin es evitar que las fuerzas de seguridad tengan contactos con ellas, pudiendo estas dedicarse particularmente a la recolección de pruebas y detención de probables responsables. Está integrado por un equipo interdisciplinario compuesto por profesionales en

[50] Disponible en https://www.argentina.gob.ar/sites/default/files/final_plan_2018_2020.pdf
[51] Disponible en https://www.argentina.gob.ar/sites/default/files/2020/06/2_informe_de_gestion_trata.pdf
[52] El documento está disponible en https://www.argentina.gob.ar/sites/default/files/plantrata_2022-2024_v2_1.pdf
[53] Información extraída de https://www.argentina.gob.ar/comitecontralatrata/plan-bienal. Allí se informa que su implementación fue reconocida por el informe mundial anual que elabora la Oficina para Monitorear y Combatir la Trata de Personas del gobierno de Estados Unidos, que incluyó a la Argentina como uno de los 30 países que más esfuerzos realizaron en el mundo en materia de lucha contra toda forma de esclavitud.

psicología, trabajo social, medicina, abogacía y personal policial especializado (exclusivo del PNR), quienes brindan asistencia y protección a las víctimas las 24 horas, los 365 días del año. Estas características lo convierten en un programa pionero en la temática, que trabaja en pos de la garantía de derechos de las víctimas[54].

Por otra parte, las acciones se realizan a nivel federal. Dispone de una Oficina Central, ubicada en la Ciudad Autónoma de Buenos Aires, y 10 (diez) Oficinas Regionales (Santa Fe, Chaco, Entre Ríos, La Pampa, La Rioja, Mendoza, Mar del Plata y en las fronteras entre Bolivia y Argentina (Oran - Salta) y la Triple Frontera (Puerto Iguazú – Misiones).

El conjunto de acciones declaradas y evaluadas en el documento antes citado abarca acciones, programas e intervenciones de distinto tipo. En primer lugar, se destaca la asistencia y acompañamiento a las víctimas desde el momento del allanamiento hasta su declaración testimonial. La función de evitar que las fuerzas de seguridad tengan contactos con ellas, pudiendo estas dedicarse particularmente a la recolección de pruebas y detención de probables responsables. Para esto el programa contó con equipos interdisciplinarios compuestos por profesionales en psicología, trabajo social, medicina, abogacía y personal policial especializado (exclusivo del PNR), quienes brindan asistencia y protección a las víctimas las 24 horas, los 365 días del año.

Ha puesto además en funcionamiento los dispositivos de la Línea 145 de atención telefónica de asesoramiento y denuncia sobre los delitos de trata y explotación de personas y ha brindado numerosas capacitaciones (más de 197 según el informe) como jornadas de sensibilización respecto de este delito durante los últimos años. Su continuidad se encuentra depende en la actualidad de la revisión integral (política, económica) de la que los ministerios y secretarías que conforman el Poder Ejecutivo Nacional están siendo objeto.

* **Acciones de la Procuración General de la Nación** (www.mpf.gob.ar/procuracion-general/).

1. Resolución de la Procuración General de la Nación 99/2009[55] donde sostiene que resulta imperioso atacar el núcleo económico de las organizaciones dedicadas a la trata de seres humanos. Esta regulación procura privar a los explotadores de los bienes que fueron instrumento del delito o que son producto de él.

2. Resolución de la Procuración General de la Nación 134/2009[56] instruye a los fiscales para que en las investigaciones de casos de criminalidad organizada realicen la pesquisa patrimonial de cada una de las personas involucradas.

3. Resolución de la procuración General de la Nación 94/2009[57], que resuelve mediante artículo 1: “Aprobar el Protocolo de actuación para el tratamiento de las víctimas de Trata de Personas elaborado por la Unidad de Asistencia para la Investigación de secuestros extorsivos y trata de

[54] Puede verse a modo de ejemplo un informe completo de gestión correspondiente a los años 2020 - 2022.Disponible en https://www.argentina.gob.ar/sites/default/files/2020/06/2_informe_de_gestion_trata.pdf
[55] Disponible en https://www.mpf.gob.ar/protex/files/2021/07/PGN-99-09.pdf
[56] Disponible en https://www.mpf.gob.ar/resoluciones/pgn/2009/pgn-0134-2009-001.pdf
[57] Disponible en https://www.mpf.gob.ar/resoluciones/PGN/2009/PGN-0094-2009-001.pdf

personas (UFASE) Y la Oficina de Asistencia integral a la Víctima del Delito (OFAVI), que se acompaña como Anexo I".

Entre otras cuestiones que la Procuración ha trabajado con seriedad se desarrolla: 1. Las características particulares de la víctima del delito de trata de personas, 2. Algunas pautas generales a tener en cuenta en la intervención y testimonio de la víctima de trata de personas, en el marco de un procedimiento en el que se produce su rescate; 3. Recaudos legales que tienden a preservar su testimonio, 4. Guía orientativa para la declaración testimonial de la víctima.

4. Resolución de la Procuración General de la Nación 46/2011 que aprobó la "Guía de procedimiento y criterios para detectar e investigar la trata con fines de explotación laboral". Tuvo como objetivo "colaborar en la detección, investigación de hechos y la posterior comprobación de cualquiera de las fases del proceso y la verificación del empleo de alguno de los medios comisivos exigidos legalmente por el delito de trata de personas con finalidad de explotación laboral"[58].

La guía de procedimientos constituye un conjunto de buenas prácticas para: la detección de casos (punto i); indicadores para distinguir situaciones de esclavitud, trabajo forzado y reducción a servidumbre o condición análoga (punto II); investigación (punto III); registro domiciliario (punto IV); declaración de las víctimas (punto V, se complementa con la resolución descrita en el punto anterior).

Se hacen necesarias aquí **DOS ACLARACIONES.** Estas guías de prácticas, modos de intervención y criterios de detección de la explotación laboral, y en particular, de persecución del delito de trata de personas ha sido aplicada extensamente por la Procuración General de la Nación (Ministerio Público Fiscal de la Nación). Desde un punto de vista institucional, esas resoluciones contienen directivas de acción eficaces para todos los fiscales federales que se encuentran en las distintas provincias argentinas. En otras palabras, a pesar de su estatus administrativo y del hecho de que constituyen normas de acción creadas por la Procuración General de la Nación, a través de los estudios de casos que realiza la procuraduría especializada en este delito (PROTEX), estas guías son aplicadas apenas se detecta un caso de trata de personas.

Estas acciones requieren la intervención coordinada de los actores que se han destacado en el punto inicial (actores que operan en concreto). Esto ha requerido que el Ministerio Público Fiscal actúe como enlace una vez detectado el caso de trata de personas (conforme la Resolución 46 PGN antes citada).

En general, los casos de trata de personas que se comentan en este informe se inician por denuncia de la víctima o de un tercero. Sobre esto, las líneas de atención telefónica han tenido un impacto invaluable (v.gr. línea 145).

En segundo lugar, los procesos penales que se toman como ejemplo en el informe se inician por la acción de los organismos administrativos encargados de las inspecciones y el control del trabajo, conforme las competencias que surgen de las distintas normas que se han enumerado antes (Convenios 81 y 129 de la OIT, Pacto Federal del Trabajo Ley 25.212 y artículo 28 a 38 de la ley 25.877, La Ley de Contrato de Trabajo (Ley 20.744), el Régimen de Trabajo Agrario (Ley 26.727) y la Ley de Trabajo a Domicilio por Cuenta Ajena (Ley 12.713), aplicables al ámbito textil urbano y a las

[58] Disponible en https://www.mpf.gob.ar/protex/files/2021/07/PGN-46-11.pdf

actividades rurales, imponen al empresario deberes específicos de control y vigilancia sobre los cesionarios y contratistas a los que les delegue alguna o varias de las facetas implicadas en la producción. Así el Ministerio de Trabajo de la Nación y la Administración Nacional de Ingresos Públicos (AFIP) conjunta e indistintamente tienen a su cargo el control del cumplimiento de las obligaciones relativas a la seguridad social, mientras que cada repartición local (provincias, ciudades) supervisa condiciones laborales, situación de higiene, seguridad y la observancia de los convenios colectivos de trabajo. Además, en los espacios de jurisdicción federal (puertos, aeropuertos) y para algunas actividades de carácter interjurisdiccional (transporte interprovincial de carga y pasajeros), el Ministerio de Trabajo realiza todo el control y la Superintendencia de Aseguradoras de riesgos de trabajo verifican condiciones de seguridad e higiene. En definitiva, muchos de los casos se inician como consecuencia de estas inspecciones administrativas (a través de actas) auxiliadas por el uso de la fuerza pública.

Es posible también encontrar que algunas de las investigaciones se inicien como consecuencia del relevamiento de internet y otros medios de comunicación. Un caso paradigmático de los que suelen encontrase es el del monitoreo de ofertas sospechosas. También suele suceder que el Ministerio Público forma a partir de estas informaciones públicas investigaciones preliminares con el objetivo de dirigir búsquedas de información para verificar si se trata de casos de explotación. Esto muestra que la diferencia entre la explotación laboral y el trabajo en condiciones precarias es sólo una cuestión de grado, al menos para el Ministerio Público Fiscal en Argentina, lo que da lugar habitualmente a extensas discusiones en algunos casos de penumbra en base a una serie de indicadores bastante extensa.

Por último, también se han iniciado investigaciones como consecuencia del relevamiento de prácticas de explotación que puedan realizar las representaciones gremiales o los sindicatos (textil, rurales, avícolas, construcción, mineros y otros sectores sensibles). Estas son las formas de denuncia que caracterizan los casos presentados. Por supuesto que eso no permite extraer una conclusión general respecto de la persecución de la explotación laboral pues lo que ha sido una práctica general respecto de los talleres textiles o algunas formas de trabajo frutihortícola (por ejemplo, en la provincia de Buenos Aires) no ha tenido la misma efectividad en otras provincias y sectores.

La segunda aclaración relevante se refiere al acompañamiento de las víctimas. Tanto los protocolos de la Procuración General de la Nación como el Programa Nacional de Rescate, han sido prácticas generalizadas durante las investigaciones penales. No hay investigación penal en la que no haya intervención de los equipos interdisciplinarios del Programa Nacional de Rescate que se encargan entre otras cosas del relevamiento de las víctimas, de sus primeras intervenciones, de su acompañamiento previo y después de prestar declaración testimonial y de informar respecto de muchos de los factores que permiten luego tanto a las Fiscales como al Poder Judicial definir si el caso puede subsumirse bajo los tipos penales aplicables.

La descripción que se dio en el punto anterior respecto de cómo se integran estos equipos interdisciplinarios, la distribución que tienen en diferentes provincias y la acción concreta de participar en la detección del caso y desarrollar distintas acciones durante el transcurso del proceso penal no es una descripción de disposiciones normativas. Se trata de efectivas intervenciones que se cumplen en todos los casos en los que se investiga la explotación laboral.

Estos programas dependen estrictamente del Poder Ejecutivo Nacional y actúan bajo los enlaces que ha generado el Ministerio Público Fiscal con las agencias administrativas encargadas de la inspección de las condiciones laborales (AFIP, Ministerio de Trabajo, Agencia Nacional de la Seguridad Social).

En general, todos los casos que hemos citado cuentan con informes del Programa de Rescate sobre las condiciones de vida de los trabajadores, sus historias particulares, el contexto en el que se desempeñaban y el modo: la jornada, salario, los arreglos con sus empleadores, falta de posibilidades de higiene, alimentación, hacinamiento, ausencia de comunicación con el entorno, confinamiento físico o restricción de salidas en el lugar de trabajo, engaño o falas, retención o impago del salario, endeudamiento inducido, etcétera. Nuevamente, estas no son descripciones de las disposiciones normativas de la legislación argentina sino un relevamiento de lo que efectivamente se ha aplicado en el desarrollo de las investigaciones por trata de personas por explotación laboral.

A modo de ejemplo, entre 2019 y 2023, a través del PNR, se rescataron y asistieron un total de 5.227 víctimas del delito de trata y explotación de personas, y se realizaron 9.067 intervenciones en terreno. En el mismo período, se recibieron 6.434 denuncias en la Línea 145 (disponible en el sitio web https://www.argentina.gob.ar/noticias/el-programa-nacional-de-rescate-pnr-del-ministerio-de-justicia-asistio-mas-de-5000-victimas).

2.Planes regionales

* **Plan regional para la prevención y erradicación del trabajo forzoso y la trata de personas con fines de explotación laboral (MERCOSUR). Resolución GMC 27/2019**[59] **(**aprobado por artículo 1).

Se trata de una resolución que reglamenta aspectos de la organización y el funcionamiento del MERCOSUR. Objetivo general. “Desarrollar acciones regionales tendientes a prevenir y erradicar el trabajo forzoso y la trata de personas con fines de explotación laboral. Facilitar la reinserción laboral de las víctimas, conforme la normativa de cada Estado Parte, mediare o no proceso judicial”.

Dimensión normativa. “A. Objetivo específico: Promover el diseño de políticas para la prevención, erradicación y reinserción de las víctimas de trabajo forzoso y trata de personas con fines de explotación laboral. B. Acciones: Efectuar estudios comparativos de la legislación vigente en los Estados Partes en materia de prevención y erradicación de trabajo forzoso y trata de personas con fines de explotación laboral y reinserción de las víctimas, en particular, de las prerrogativas y responsabilidades legales de la inspección laboral y de las normas concernientes a la restitución efectiva de los derechos laborales vulnerados a las víctimas. Realizar un relevamiento de la normativa nacional de los Estados Partes en materia de seguridad social y programas de empleo. Desarrollar propuestas de normativa MERCOSUR en la materia”.

[59] Disponible en https://normas.mercosur.int/simfiles/normativas/73333_RES_027_2019_ES_Plan%20Regional%20Trabajo%20Forzoso.pdf

Dimensión de reinserción de las víctimas de trabajo forzoso y trata con fines de explotación laboral. "A. Objetivo específico: Impulsar la restitución del ejercicio de los derechos de las víctimas de trabajo forzoso y trata de personas con fines de explotación laboral, facilitando su inserción en el trabajo, de acuerdo con la normativa vigente de cada Estado Parte. B. Acciones: Facilitar el acceso a programas y/o alternativas de asistencia a las víctimas por medio de capacitación y formación profesional para el acceso al empleo en el mercado de trabajo. Fortalecer los servicios públicos de empleo de los Estados Parte para su intervención en esta temática.

El plan se integra con otras tres dimensiones: formativa y de sensibilización (ampliar el conocimiento sobre la temática del trabajo forzoso y la trata de personas con fines de explotación laboral, en particular, sobre las políticas de prevención, erradicación y reinserción laboral de las víctimas), fiscalización (fortalecer los sistemas de inspección de los Estados Partes para la detección de indicios de trabajo forzoso y trata de personas con fines de explotación laboral) y de análisis y diagnóstico (conocer de manera fehaciente el alcance y diversidad de la problemática en la región).

PROTECCIÓN VÍCTIMAS: Normativa o previsiones para la protección de las víctimas a nivel internacional y regional

1. Nivel internacional

*** Protocolo relativo al Convenio 29 de la OIT sobre Trabajo Forzoso (2014)[60].** Artículo 1. "1. Al dar cumplimiento a sus obligaciones en virtud del Convenio de suprimir el trabajo forzoso u obligatorio, todo Miembro deberá adoptar medidas eficaces para prevenir y eliminar su utilización, proporcionar a las víctimas protección y acceso a acciones jurídicas y de reparación apropiadas y eficaces, tales como una indemnización, y sancionar a los autores del trabajo forzoso u obligatorio. 2. Todo Miembro deberá formular, en consulta con las organizaciones de empleadores y de trabajadores, una política y un plan de acción nacionales a fin de lograr la supresión efectiva y sostenida del trabajo forzoso u obligatorio que prevea la adopción de medidas sistemáticas por parte de las autoridades competentes y, si procede, en coordinación con las organizaciones de empleadores y de trabajadores, así como con otros grupos interesados. 3. Se reafirma la definición de trabajo forzoso u obligatorio contenida en el Convenio y, por consiguiente, las medidas mencionadas en el presente Protocolo deberán incluir actividades específicas para luchar contra la trata de personas con fines de trabajo forzoso u obligatorio".

Artículo 2. "Las medidas que se han de adoptar para prevenir el trabajo forzoso u obligatorio deberán incluir: (a) educación e información destinadas en especial a las personas consideradas particularmente vulnerables, a fin de evitar que sean víctimas de trabajo forzoso u obligatorio; (b) educación e información destinadas a los empleadores, a fin de evitar que resulten involucrados en prácticas de trabajo forzoso u obligatorio; (c) esfuerzos para garantizar que: (i) el ámbito de la legislación relativa a la prevención del trabajo forzoso u obligatorio y el control de su cumplimiento,

[60] Disponible en https://www.ohchr.org/es/instruments-mechanisms/instruments/protocol-2014-forced-labour-convention-1930

incluida la legislación laboral si procede, abarquen a todos los trabajadores y a todos los sectores de la economía, y (ii) se fortalezcan los servicios de inspección del trabajo y otros servicios responsables de la aplicación de esta legislación; (d) la protección de las personas, en particular los trabajadores migrantes, contra posibles prácticas abusivas y fraudulentas en el proceso de contratación y colocación; (e) apoyo a los sectores público y privado para que actúen con la debida diligencia a fin de prevenir el trabajo forzoso u obligatorio y de responder a los riesgos que conlleva; y (f)acciones para abordar las causas generadoras y los factores que aumentan el riesgo de trabajo forzoso u obligatorio".

Artículo 3. "Todo Miembro deberá adoptar medidas eficaces para identificar, liberar y proteger a todas las víctimas de trabajo forzoso u obligatorio y para permitir su recuperación y readaptación, así como para proporcionarles otras formas de asistencia y apoyo".

Artículo 4. "1. Todo Miembro deberá velar por que todas las víctimas de trabajo forzoso u obligatorio, independientemente de su situación jurídica o de que se encuentren o no en el territorio nacional, tengan acceso efectivo a acciones jurídicas y de reparación apropiadas y eficaces, tales como una indemnización. 2. Todo Miembro deberá adoptar, de conformidad con los principios fundamentales de su sistema jurídico, las medidas necesarias para velar por que las autoridades competentes puedan decidir no enjuiciar ni imponer sanciones a las víctimas de trabajo forzoso u obligatorio por su participación en actividades ilícitas que se han visto obligadas a cometer como consecuencia directa de estar sometidas a trabajo forzoso u obligatorio".

Principios y Directrices recomendados sobre los derechos humanos y la trata de personas. El informe del alto Comisionado de las Naciones Unidas en Nueva York (2002), E/2002/68/Add.1[61] establece las siguientes directrices relevantes.

Directriz 4: Establecer un marco jurídico adecuado "Los Estados deberían considerar la posibilidad de: "(...) 4. Establecer en la legislación el decomiso de los instrumentos y el producto de la trata de personas y delitos conexos. De ser posible, la legislación debería indicar que el producto decomisado de la trata de personas sea utilizado en beneficio de las víctimas de ella. Habría que considerar la posibilidad de establecer un fondo de indemnización para esas víctimas y de utilizar los haberes decomisados para financiarlo. 5. Cerciorarse de que la legislación impida que las víctimas de la trata de personas sean procesadas, detenidas o sancionadas por el carácter ilegal de su entrada al país o residencia en él o por las actividades en que participen como consecuencia directa de su situación de tales. 6. Incorporar en la legislación contra la trata de personas disposiciones para proteger a las víctimas de ella, que comprendan la protección respecto de la deportación sumaria o la repatriación cuando haya motivos razonables para llegar a la conclusión de que la deportación o repatriación constituiría un gran riesgo de seguridad para la víctima de la trata o su familia. 7. Dar protección legal a las víctimas de trata de personas que acepten voluntariamente cooperar con los agentes del orden y proteger su derecho a permanecer lícitamente en el país de destino mientras duren las actuaciones judiciales del caso".

[61] Disponible en https://www.refworld.org/es/leg/otrosleg/ohchr/2002/en/31297

Directriz 6: Asistencia y protección a las víctimas de la trata de personas. “Los Estados y, cuando proceda, las organizaciones intergubernamentales y no gubernamentales, deberían considerar la posibilidad de: 1. Cerciorarse, en cooperación con las organizaciones no gubernamentales, de que se ofrezca alojamiento seguro y adecuado que atienda a las necesidades de las víctimas de trata de personas. Ello no debe estar subordinado en que las víctimas estén dispuestas a rendir testimonio en un proceso penal. Las víctimas de la trata de personas no deben ser recluidas en centros de detención para inmigrantes, otros centros de detención o refugios para personas sin hogar. 2. Cerciorarse, en asociación con las organizaciones no gubernamentales, de que las víctimas de la trata de personas tengan acceso a atención primaria de salud y a atención sicológica. No debe exigirse a las víctimas de la trata de personas que acepten esa atención o asistencia ni obligarlas a hacerse análisis para determinar si padecen enfermedades, incluido el VIH/SIDA. 3. Cerciorarse de que se informe a las víctimas de la trata de personas de que tienen derecho a ponerse en contacto con representantes diplomáticos y consulares del Estado de su nacionalidad. Hay que impartir al personal de embajadas y consulados formación adecuada para que atienda a las necesidades de información y asistencia de esas víctimas. Estas disposiciones no serían aplicables a las víctimas de la trata de personas que pidieran asilo en el país. 4. Cerciorarse de que los procedimientos judiciales en que tomen parte las víctimas de trata de personas no redunden en desmedro de sus derechos, su dignidad ni su bienestar físico o sicológico. 5. Dar a las víctimas de la trata de personas asistencia letrada o de otra índole en relación con las acciones penales, civiles o de otra índole contra los tratantes o quienes las hayan explotado. Debe darse a las víctimas información en un idioma que entiendan. 6. Proteger efectivamente a las víctimas de la trata de personas de daños, amenazas o actos de intimidación por parte de los tratantes y personas asociadas a ellos. A estos efectos, no debería revelarse en público la identidad de las víctimas de la trata de personas y habría que respetar y proteger su privacidad en toda la medida de lo posible, teniendo en cuenta al mismo tiempo el derecho de los acusados a un juicio imparcial. Habría que advertir plenamente y con antelación a las víctimas de la trata de personas de las dificultades que entraña proteger su identidad y no habría que dejar que se formaran expectativas falsas o poco realistas en cuanto a las posibilidades de los agentes del orden a este respecto. 7. Disponer el regreso en condiciones de seguridad y, de ser posible voluntario, de las víctimas de la trata de personas y estudiar la opción de que residan en el país de destino o la de reasentarlos en un tercer país en ciertas circunstancias especiales (para impedir represalias o en casos en que se considere probable que vuelvan a ser objeto de trata, por ejemplo). 8. En colaboración con las organizaciones no gubernamentales, hacer que se proporcione a las víctimas de la trata de personas que regresen a sus países de origen la asistencia y el apoyo necesarios a los efectos de su bienestar, de facilitar su integración social y de prevenir que sean objeto nuevamente de trata de personas. Habría que adoptar medidas para proporcionar a las víctimas de la trata de personas que regresan a sus países atención médica y sicológica, vivienda y servicios de enseñanza y empleo adecuados”.

Directriz 8: Medidas especiales para la protección y la asistencia a los niños víctimas de trata de personas. “Los Estados, cuando proceda, y las organizaciones intergubernamentales y no gubernamentales deberían considerar, además de las medidas indicadas en la directriz 6, las siguientes: 1. Cerciorarse de que las definiciones de trata de niños que se adopten tanto en la legislación como en la política tengan en cuenta su necesidad de salvaguardias y atención especiales, con inclusión de una protección legal adecuada. En particular, y de conformidad con

el Protocolo de Palermo, los elementos de engaño, fuerza u otras formas de coacción, etc., no deben formar parte de la definición de la trata cuando la víctima sea un niño. 2. Establecer procedimientos para la rápida identificación de las víctimas de trata de niños. 3. Cerciorarse de que las víctimas de la trata de niños no sean objeto de procedimiento o de acciones penales o delitos relacionados con su situación como tales. 4. En los casos en que los niños no estén acompañados de familiares o tutores, adoptar medidas para identificar y localizar a familiares. Tras proceder a una evaluación del riesgo y consultar con el niño, habría que tomar medidas para facilitar la reunión de las víctimas de trata de niños con sus familias cuando se considere que ello redunde en su beneficio. 5. En los casos en que el regreso del niño a su familia en condiciones de seguridad no sea posible o no redunde en su beneficio, establecer disposiciones adecuadas de atención que respeten sus derechos y su dignidad. 6. En las situaciones a que se hace referencia en los párrafos precedentes, asegurar que el niño que pueda formarse su propia opinión tenga el derecho de expresarla libremente en todas las cuestiones que le afecten, especialmente respecto de las decisiones acerca de su posible regreso a su familia y ponderar debidamente esas opiniones de conformidad con la edad y la madurez del niño. 7. Adoptar programas y normas especializados para proteger y ayudar a las víctimas de trata de niños. Hay que proporcionar a los niños asistencia física, sicosocial, jurídica, educacional, de vivienda y de salud adecuada. 8. Adoptar las medidas necesarias para proteger los derechos y los intereses de las víctimas de trata de niños en todas las etapas de los procesos penales contra los presuntos autores y en los procedimientos para obtener una indemnización. 9. Proteger, según proceda, la privacidad y la identidad de las víctimas de trata de niños y tomar medidas para que no se difunda información que pueda servir para identificarlos. 10. Adoptar medidas para impartir capacitación adecuada y apropiada, especialmente legal y sicológica, a quienes trabajen con víctimas de la trata de niños".

Directriz 9: Acceso a recursos. "Los Estados y, cuando proceda, las organizaciones intergubernamentales y no gubernamentales deberían considerar la posibilidad de: 1. Cerciorarse de que las víctimas de la trata de personas tengan y puedan hacer valer su derecho a recursos justos y adecuados, con inclusión de los medios para la rehabilitación más completa posible. Esos recursos podrán ser de índole penal, civil o administrativa. 2. Proporcionar información y asistencia jurídica y de otra índole para que las víctimas de la trata de personas tengan acceso a esos recursos. Los procedimientos para ello deberán estar claramente explicados en un idioma que puedan entender. 3. Tomar disposiciones para que las víctimas de trata de personas permanezcan en condiciones de seguridad en el país en que se interponga el recurso mientras dure el procedimiento penal, civil o administrativo".

*** Convención de Naciones Unidas contra la Delincuencia Organizada Trasnacional (Ley 25632)[62] y protocolos complementarios del año 2000 (Protocolos de Palermo)**.

Artículo 25.2 de la Convención establece que "...cada Estado Parte establecerá procedimientos adecuados que permitan a las víctimas de los delitos comprendidos en la presente Convención obtener indemnización y restitución".

[62]Disponible en https://www.argentina.gob.ar/normativa/nacional/ley-25632-77329/texto

artículo 6.6 de su Protocolo Complementario contiene una disposición de similares características: "...6. Cada Estado Parte velará por que su ordenamiento jurídico interno prevea medidas que brinden a las víctimas de la trata de personas la posibilidad de obtener indemnización por los daños sufridos".

*** Convención sobre la Eliminación de todas las formas de Discriminación contra la Mujer** (1979)[63]. Más allá de la especificidad de este Tratado Internacional, establece diferentes derechos que los Estados Parte deben satisfacer: "Artículo 11. 1. Los Estados Partes adoptarán todas las medidas apropiadas para eliminar la discriminación contra la mujer en la esfera del empleo a fin de asegurar, en condiciones de igualdad entre hombres y mujeres, los mismos derechos, en particular: El derecho al trabajo como derecho inalienable de todo ser humano; El derecho a las mismas oportunidades de empleo, inclusive a la aplicación de los mismos criterios de selección de cuestiones de empleo; El derecho a elegir libremente profesión y empleo, el derecho al ascenso, a la estabilidad en el empleo y a todas las prestaciones y otras condiciones de servicio, y el derecho al acceso a la formación profesional y al readiestramiento, incluido el aprendizaje, la formación profesional y el adiestramiento periódico; El derecho a igual remuneración, inclusive prestaciones, y a igualdad de trato con respecto a un trabajo de igual valor, así como a igualdad de trato con respecto a la evaluación de la calidad de trabajo; El derecho a la seguridad social, en particular en casos de jubilación, desempleo, enfermedad, invalidez, vejez u otra incapacidad para trabajar, así como el derecho a vacaciones pagadas; El derecho a la protección de la salud y a la seguridad en las condiciones de trabajo, incluso la salvaguardia de la función de reproducción. 2. A fin de impedir la discriminación contra la mujer por razones de matrimonio o maternidad y asegurar la efectividad de su derecho a trabajar, los Estados Partes tomarán medidas adecuadas para: Prohibir, bajo pena de sanciones, el despido por motivo de embarazo o licencia de maternidad y la discriminación en los despidos sobre la base de estado civil; Implantar la licencia de maternidad con sueldo pagado o con prestaciones sociales comparables sin pérdida del empleo previo, la antigüedad o beneficios sociales; Alentar el suministro de los servicios sociales de apoyo necesarios para permitir que los padres combinen las obligaciones para con la familia con las responsabilidades del trabajo y la participación en la vida pública, especialmente mediante el fomento de la creación y desarrollo de una red de servicios destinados al cuidado de los niños; Prestar protección especial a la mujer durante el embarazo en los tipos de trabajos que se haya probado puedan resultar perjudiciales para ella. 3. La legislación protectora relacionada con las cuestiones comprendidas en este artículo será examinada periódicamente a la luz de los conocimientos científicos y tecnológicos y será revisada, derogada o ampliada según corresponda".

* **Pacto internacional de Derechos Civiles y Políticos (1966)[64]. Artículo 8.** "1. Nadie estará sometido a esclavitud. La esclavitud y la trata de esclavos estarán prohibidas en todas sus formas. 2. Nadie estará sometido a servidumbre. 3. a) Nadie será constreñido a ejecutar un trabajo forzoso u obligatorio; b) El inciso precedente no podrá ser interpretado en el sentido de que prohíbe, en los

[63] Disponible en https://www.un.org/womenwatch/daw/cedaw/text/sconvention.htm
[64] Disponible en https://www.ohchr.org/es/instruments-mechanisms/instruments/international-covenant-civil-and-political-rights

países en los cuales ciertos delitos pueden ser castigados con la pena de prisión acompañada de trabajos forzados, el cumplimiento de una pena de trabajos forzados impuesta por un tribunal competente; c) No se considerarán como "trabajo forzoso u obligatorio", a los efectos de este párrafo: i) Los trabajos o servicios que, aparte de los mencionados en el inciso b), se exijan normalmente de una persona presa en virtud de una decisión judicial legalmente dictada, o de una persona que habiendo sido presa en virtud de tal decisión se encuentre en libertad condicional; ii) El servicio de carácter militar y, en los países donde se admite la exención por razones de conciencia, el servicio nacional que deben prestar conforme a la ley quienes se opongan al servicio militar por razones de conciencia. iii) El servicio impuesto en casos de peligro o calamidad que amenace la vida o el bienestar de la comunidad; iv) El trabajo o servicio que forme parte de las obligaciones cívicas normales".

*** Pacto Internacional de Derechos Económicos, sociales y culturales (1966). Artículo 7. "**Los Estados Partes en el presente Pacto reconocen el derecho de toda persona al goce de condiciones de trabajo equitativas y satisfactorias que le aseguren en especial: a) Una remuneración que proporcione como mínimo a todos los trabajadores: i) Un salario equitativo e igual por trabajo de igual valor, sin distinciones de ninguna especie; en particular, debe asegurarse a las mujeres condiciones de trabajo no inferiores a las de los hombres, con salario igual por trabajo igual; ii) Condiciones de existencia dignas para ellos y para sus familias conforme a las disposiciones del presente Pacto; b) La seguridad y la higiene en el trabajo; c) Igual oportunidad para todos de ser promovidos, dentro de su trabajo, a la categoría superior que les corresponda, sin más consideraciones que los factores de tiempo de servicio y capacidad; d) El descanso, el disfrute del tiempo libre, la limitación razonable de las horas de trabajo y las vacaciones periódicas pagadas, así como la remuneración de los días festivos".

* **Convenio relativo a la Abolición del Trabajo Forzoso Nº 105 de la Organización Internacional del Trabajo (1957).** "Artículo 1.Todo Miembro de la Organización Internacional del Trabajo que ratifique el presente Convenio se obliga a suprimir y a no hacer uso de ninguna forma de trabajo forzoso u obligatorio: (a) como medio de coerción o de educación políticas o como castigo por tener o expresar determinadas opiniones políticas o por manifestar oposición ideológica al orden político, social o económico establecido; (b) como método de movilización y utilización de la mano de obra con fines de fomento económico; (c) como medida de disciplina en el trabajo; (d) como castigo por haber participado en huelgas; (e) como medida de discriminación racial, social, nacional o religiosa".

Artículo 2. "Todo Miembro de la Organización Internacional del Trabajo que ratifique el presente Convenio se obliga a tomar medidas eficaces para la abolición inmediata y completa del trabajo forzoso u obligatorio, según se describe en el artículo 1 de este Convenio".

*** Convenio 97 de la Organización Internacional del Trabajo sobre los Trabajadores Migrantes (1949). Artículo 5. "**Todo Miembro para el cual se halle en vigor el presente Convenio se obliga a mantener, dentro de los límites de su competencia, servicios médicos apropiados encargados de:

(...) (b) velar por que los trabajadores migrantes y los miembros de sus familias gocen de una protección médica adecuada y de buenas condiciones de higiene en el momento de su salida, durante el viaje y a su llegada al país de destino".

Artículo 6. "1. Todo Miembro para el cual se halle en vigor el presente Convenio se obliga a aplicar a los inmigrantes que se encuentren legalmente en su territorio, sin discriminación de nacionalidad, raza, religión o sexo, un trato no menos favorable que el que aplique a sus propios nacionales en relación con las materias siguientes: (a) siempre que estos puntos estén reglamentados por la legislación o dependan de las autoridades administrativas: (i) la remuneración, comprendidos los subsidios familiares cuando éstos formen parte de la remuneración, las horas de trabajo, las horas extraordinarias, las vacaciones pagadas, las limitaciones al trabajo a domicilio, la edad de admisión al empleo, el aprendizaje y la formación profesional, el trabajo de las mujeres y de los menores; (ii) la afiliación a las organizaciones sindicales y el disfrute de las ventajas que ofrecen los contratos colectivos; (iii) la vivienda; (b) la seguridad social (es decir, las disposiciones legales relativas a accidentes del trabajo, enfermedades profesionales, maternidad, enfermedad, vejez y muerte, desempleo y obligaciones familiares, así como a cualquier otro riesgo que, de acuerdo con la legislación nacional, esté comprendido en un régimen de seguridad social), a reserva: (i) de acuerdos apropiados para la conservación de los derechos adquiridos y de los derechos en curso de adquisición. (ii) de disposiciones especiales establecidas por la legislación nacional del país de inmigración sobre las prestaciones o fracciones de prestación pagaderas exclusivamente con los fondos públicos, y sobre las asignaciones pagadas a las personas que no reúnen las condiciones de cotización exigidas para la atribución de una pensión normal; (c) los impuestos, derechos y contribuciones del trabajo que deba pagar, por concepto del trabajo, la persona empleada; (d) las acciones judiciales relacionadas con las cuestiones mencionadas en el presente Convenio...". En los anexos de este Convenio ya se incorporaban normas relativas a la protección del trabajador migrante durante los viajes y la protección de los familiares que los acompañan.

* **Declaración Universal de Derechos Humanos** (1948). Artículo 23. "(1) Toda persona tiene derecho al trabajo, a la libre elección de su trabajo, a condiciones equitativas y satisfactorias de trabajo y a la protección contra el desempleo. (2) Toda persona tiene derecho, sin discriminación alguna, a igual salario por trabajo igual. (3) Toda persona que trabaja tiene derecho a una remuneración equitativa y satisfactoria, que le asegure, así como a su familia, una existencia conforme a la dignidad humana y que será completada, en caso necesario, por cualesquiera otros medios de protección social. (4) Toda persona tiene derecho a fundar sindicatos y a sindicarse para la defensa de sus intereses".

Artículo 24. "Toda persona tiene derecho al descanso, al disfrute del tiempo libre, a una limitación razonable de la duración del trabajo y a vacaciones periódicas pagadas".

*** Convención sobre la esclavitud (1926).** Artículo 5 "Las Altas Partes contratantes reconocen que el recurso al trabajo forzoso u obligatorio puede tener graves consecuencias y se comprometen, cada una en lo que concierne a los territorios sometidos a su soberanía, jurisdicción, protección,

dominio (suzerainеté) o tutela a tomar las medidas pertinentes para evitar que el trabajo forzoso u obligatorio lleve consigo condiciones análogas a la esclavitud. Se entiende: 1. Que, a reserva de las disposiciones transitorias enunciadas en el apartado segundo siguiente, el trabajo forzoso u obligatorio no podrá exigirse más que para fines de pública utilidad. 2. Que en los territorios en los cuales el trabajo forzoso u obligatorio existe aún para otros fines que los de pública utilidad, las Altas Partes contratantes se esforzarán en ponerle término tan pronto como sea posible, y que, mientras subsista ese trabajo forzoso u obligatorio, no se empleará sino a título excepcional, con una remuneración adecuada y a condición de que no pueda imponerse un cambio del lugar habitual de residencia. 3. Y que, en todo caso, las Autoridades Centrales competentes del territorio interesado asumirán la responsabilidad del recurso al trabajo forzoso u obligatorio”**.**

2. Nivel regional

*** 100 Reglas de Brasilia sobre el acceso a la Justicia de las personas en situación de vulnerabilidad** (2008). Han incorporadas por a su vez al funcionamiento de las prácticas del Ministerio Público Fiscal por resoluciones PGN 178/08 y 58/09. “… **(12)** Se alentará la adopción de aquellas medidas que resulten adecuadas para mitigar los efectos negativos del delito (victimización primaria). Asimismo, se procurará que el daño sufrido por la víctima del delito no se vea incrementado como consecuencia de su contacto con el sistema de justicia (victimización secundaria). Y se procurará garantizar, en todas las fases de un procedimiento penal, la protección de la integridad física y psicológica de las víctimas, sobre todo a favor de aquéllas que corran riesgo de intimidación, de represalias o de victimización reiterada o repetida (una misma persona es víctima de más de una infracción penal durante un periodo de tiempo). También podrá resultar necesario otorgar una protección particular a aquellas víctimas que van a prestar testimonio en el proceso judicial. Se prestará una especial atención en los casos de violencia intrafamiliar, así como en los momentos en que sea puesta en libertad la persona a la que se le atribuye la comisión del delito”.

*** Convención Americana de Derechos Humanos** (1969)**.** Artículo 1. Obligación de Respetar los Derechos “1. Los Estados Parte en esta Convención se comprometen a respetar los derechos y libertades reconocidos en ella y a garantizar su libre y pleno ejercicio a toda persona que esté sujeta a su jurisdicción, sin discriminación alguna por motivos de raza, color, sexo, idioma, religión, opiniones políticas o de cualquier otra índole, origen nacional o social, posición económica, nacimiento o cualquier otra condición social. 2. Para los efectos de esta Convención, persona es todo ser humano”.

Artículo 63.1 “…cuando decida que hubo violación de un derecho o libertad protegidos en esta Convención, la Corte dispondrá que se garantice al lesionado en el goce de su derecho o libertad conculcados. Dispondrá, asimismo, si ello fuera procedente, que se reparen las consecuencias de la medida o situación que ha configurado la vulneración de esos derechos y el pago de una justa indemnización de la parte lesionada”.

Sentencias de la Corte Interamericana de Derechos Humanos, donde se determinó que la obligación contenida en esa norma forma parte del derecho internacional consuetudinario:

Corte IDH, Caso Trabajadores de la Hacienda Brasil Verde Vs. Brasil, 20 de octubre de 2016, (Serie C318), párr. 435; Caso de las Masacres de Ituangó vs. Colombia, 1 de julio de 2006 (Serie C148), párr. 346; Caso Baldeón García Vs. Perú, 6 de abril de 2006 (Serie C147), párr. 175; Caso Comunidad Indígena Sawhoyamaxa Vs. Paraguay, 29 de marzo de 2006 (Serie C146), párr. 196; Caso Acevedo Jaramillo y otros Vs. Perú, 7 de febrero de 2006 (Serie C144), párr. 295. 96. Corte IDH, Caso de las Masacres de Ituangó vs. Colombia, 1 de julio de 2006 (Serie C148), párr. 347.).

La Corte Interamericana de Derechos Humanos estableció las diferentes formas de hacer efectiva la reparación. En sus sentencias ha reconocido que este término genérico comprende distintas formas en las que el Estado puede hacer frente a su responsabilidad internacional. Aunque la indemnización es la forma más habitual, no es la única. Otras medidas pueden ser el cese de la violación, satisfacción, o garantías de no repetición. En ese contexto, una reparación justa debe satisfacer diferentes requisitos: 1) la reposición de las cosas al estado previo a la violación del derecho. Es decir, tiene que perseguir la restitución del derecho afectado (restitutio in integrum). Esto, claro está, sin perjuicio del derecho de la víctima a obtener una reparación complementaria por las consecuencias del ilícito (léase, las otras facetas del daño); 2) el pago de una indemnización como compensación por los daños patrimoniales y extrapatrimoniales que pueda haber sufrido. Es necesario resaltar que en el primer caso donde la Corte IDH abordó la problemática vinculada al delito de trata y explotación laboral de personas, ordenó como reparaciones: medidas de investigación (es decir, que el Estado reinicie las investigaciones penales correspondientes); medidas de satisfacción (la publicación de la sentencia); garantías de no repetición (la adopción de las medidas legislativas necesarias para garantizar que el delito de esclavitud no prescriba); y la indemnización compensatoria a las víctimas (sentencia de la Corte IDH, Caso Garrido y Baigorria Vs. Argentina, 27 de agosto de 1998 (Serie C39), párr. 41).

En la Opinión Consultiva 18/03 solicitada por los Estados Unidos Mexicanos, la Corte Interamericana de Derechos Humanos, siguiendo la Resolución A/RES/54/166 sobre "Protección de los migrantes" del 24 de febrero de 2000 de la Asamblea General de las Naciones Unidas expresó: "es pertinente, al respecto, lo señalado por la Asamblea General de las Naciones Unidas, en su resolución sobre "Protección de los migrantes", según la cual se debe tener presente "la situación de vulnerabilidad en que suelen encontrarse los migrantes debido, entre otras cosas, a que no viven en sus Estados de origen y a las dificultades que afrontan a causa de diferencias de idioma, costumbres y culturas, así como las dificultades económicas y sociales y los obstáculos para regresar a sus Estados de origen a que deben hacer frente los migrantes sin documentación o en situación irregular". La mencionada Asamblea expresó, asimismo, su preocupación "por las manifestaciones de violencia, racismo, xenofobia y otras formas de discriminación y trato inhumano y degradante de que son objeto los migrantes, especialmente las mujeres y los niños, en diferentes partes del mundo" (parágrafo 114)[65].

*** Convención Interamericana sobre tráfico internacional de menores** (1994). "Artículo 4. Los Estados Parte, en la medida de lo posible, cooperarán con los Estados no Parte en la prevención y sanción del tráfico internacional de menores y en la protección y cuidado de los menores víctimas del hecho ilícito. En tal sentido, las autoridades competentes de los Estados Parte deberán

[65] Disponible en https://www.acnur.org/fileadmin/Documentos/BDL/2003/2351.pdf

notificar a las autoridades competentes de un Estado no Parte, en aquellos casos en que se encuentre en su territorio a un menor que ha sido víctima del tráfico internacional de menores en un Estado Parte**”.**

*** Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre** (1948)[66]. “Artículo XIV. Toda persona tiene derecho al trabajo en condiciones dignas y a seguir libremente su vocación, en cuanto lo permitan las oportunidades existentes de empleo. Toda persona que trabaja tiene derecho de recibir una remuneración que, en relación con su capacidad y destreza le asegure un nivel de vida conveniente para sí misma y su familia”.

“Artículo XV. Toda persona tiene derecho a descanso, a honesta recreación y a la oportunidad de emplear útilmente el tiempo libre en beneficio de su mejoramiento espiritual, cultural y físico”.

“Artículo XVI. Toda persona tiene derecho a la seguridad social que le proteja contra las consecuencias de la desocupación, de la vejez y de la incapacidad que, proveniente de cualquier otra causa ajena a su voluntad, la imposibilite física o mentalmente para obtener los medios de subsistencia”.

Normativa o previsiones para la protección de las víctimas a nivel nacional (y casos, ejemplos…)

*** Ley 27508 de Creación del Fondo Fiduciario Público "Fondo de Asistencia Directa a Víctimas de Trata (conforme Ley 26364)[67]. Artículo 1. “**Créase el Fondo Fiduciario Público denominado “Fondo de Asistencia Directa a Víctimas de Trata - ley 26364”, el que se conformará como un Fideicomiso de Administración destinado a la asistencia directa a víctimas del delito de trata y explotación de personas, de acuerdo a lo establecido en el artículo 27, segundo párrafo, de la citada ley, su modificatoria, y su decreto reglamentario 111 del 26 de enero de 2015. Los bienes que integran el “Fondo de Asistencia Directa a Víctimas de Trata - ley 26.364” no se computarán para el cálculo de los recursos del Presupuesto Nacional y tienen carácter extrapresupuestario de acuerdo al destino específico establecido en el artículo 27, segundo párrafo, de la ley 26.364 y su modificatoria”.

En octubre del 2021 el Ministerio de Justicia y Derechos Humanos de la Nación junto al BICE puso en funcionamiento el Fondo de Asistencia Directa a Víctimas de Trata de Personas tras la firma del contrato de fideicomiso de administración (puede consultarse sobre distintos casos en que se han pagado restituciones en https://www.fiscales.gob.ar/trata/reparacion-a-victimas-de-trata-el-fondo-fiduciario-concreto-pagos-a-45-victimas/).

[66] Disponible en https://www.oas.org/es/cidh/mandato/Basicos/declaracion.asp
[67] Disponible en https://servicios.infoleg.gob.ar/infolegInternet/anexos/325000-329999/325439/norma.htm

El Tribunal Oral Federal de Concepción del Uruguay, integrado en forma unipersonal por Mariela Emilce Rojas, condenó a 8 años de prisión al dueño de un campo dedicado al raleo de eucaliptos, por el delito de trata de personas con fines de explotación laboral en calidad de autor y en perjuicio de trece víctimas en situación de vulnerabilidad. Allí se dijo que "resulta más adecuado que los bienes decomisados no vayan destinados al patrimonio de entidades estatales, sino que esos fondos sean aplicados, en principio, a las indemnizaciones [...]. Ello debido a que en función de la norma citada [Ley 27508], puede establecerse que el decomiso en favor del Estado, siempre debe dejar a salvo los derechos de restitución o indemnización del damnificado" (disponible en https://www.mpd.gov.ar/index.php/noticias-feed/6622-ordenaron-indemnizar-a-13-victimas-en-un-caso-de-trata-de-personas-con-fines-de-explotacion-laboral).

* **Ley 27372 de Derechos y Garantías de las personas víctimas de Delitos** (2017)[68]. Artículo 3. "El objeto de esta ley es: a) Reconocer y garantizar los derechos de las víctimas del delito y de violaciones a derechos humanos, en especial, el derecho al asesoramiento, asistencia, representación, protección, verdad, acceso a la justicia, tratamiento justo, reparación, celeridad y todos los demás derechos consagrados en la Constitución Nacional, en los Tratados Internacionales de Derechos Humanos de los que el Estado nacional es parte, demás instrumentos legales internacionales ratificados por ley nacional, las constituciones provinciales y los ordenamientos locales; b) Establecer y coordinar las acciones y medidas necesarias para promover, hacer respetar, proteger, garantizar y permitir el ejercicio efectivo de los derechos de las víctimas, así como implementar los mecanismos para que todas las autoridades, en el ámbito de sus respectivas competencias, cumplan con sus obligaciones de prevenir, investigar, sancionar delitos y lograr la reparación de los derechos conculcados; c) Establecer recomendaciones y protocolos sobre los deberes y obligaciones específicos a cargo de las autoridades y de todo aquel que intervenga en los procedimientos relacionados con las víctimas de delito".

Artículo 4°. "La actuación de las autoridades responderá a los siguientes principios: a) Rápida intervención: las medidas de ayuda, atención, asistencia y protección que requiera la situación de la víctima se adoptarán con la mayor rapidez posible, y si se tratare de necesidades apremiantes, serán satisfechas de inmediato, si fuere posible, o con la mayor urgencia; b) Enfoque diferencial: las medidas de ayuda, atención, asistencia y protección de la víctima se adoptarán atendiendo al grado de vulnerabilidad que ella presente, entre otras causas, en razón de la edad, género, preferencia u orientación sexual, etnia, condición de discapacidad u otras análogas; c) No revictimización: la víctima no será tratada como responsable del hecho sufrido, y las molestias que le ocasione el proceso penal se limitarán a las estrictamente imprescindibles".

Artículo 5°**. "**La víctima tendrá los siguientes derechos: a) A que se le reciba de inmediato la denuncia del delito que la afecta; b) A recibir un trato digno y respetuoso y que sean mínimas las molestias derivadas del procedimiento; c) A que se respete su intimidad en la medida que no obstruya la investigación; d) A requerir medidas de protección para su seguridad, la de sus familiares y la de los testigos que declaren en su interés, a través de los órganos competentes; e) A ser asistida en forma especializada con el objeto de propender a su recuperación psíquica, física y social, durante el tiempo que indiquen los profesionales intervinientes; f) A ser informada sobre sus

[68] Disponible en https://servicios.infoleg.gob.ar/infolegInternet/anexos/275000-279999/276819/norma.htm

derechos cuando realice la denuncia o en su primera intervención en el procedimiento; g) A que en las causas en que se investiguen delitos contra la propiedad, las pericias y diligencias sobre las cosas sustraídas sean realizadas con la mayor celeridad posible; h) A intervenir como querellante o actor civil en el procedimiento penal, conforme a lo establecido por la garantía constitucional del debido proceso y las leyes de procedimiento locales; i) A examinar documentos y actuaciones, y a ser informada verbalmente sobre el estado del proceso y la situación del imputado; j) A aportar información y pruebas durante la investigación; k) A ser escuchada antes de cada decisión que implique la extinción o suspensión de la acción penal, y aquellas que dispongan medidas de coerción o la libertad del imputado durante el proceso, siempre que lo solicite expresamente; l) A ser notificada de las resoluciones que puedan afectar su derecho a ser escuchada; m) A solicitar la revisión de la desestimación, el archivo o la aplicación de un criterio de oportunidad solicitado por el representante del Ministerio Público Fiscal, cuando hubiera intervenido en el procedimiento como querellante; n) A que se adopten prontamente las medidas de coerción o cautelares que fueren procedentes para impedir que el delito continúe en ejecución o alcance consecuencias ulteriores; ñ) A que le sean reintegrados los bienes sustraídos con la mayor urgencia; o) Al sufragio de los gastos que demande el ejercicio de sus derechos, cuando por sus circunstancias personales se encontrare económicamente imposibilitada de solventarlos. Esta enumeración no es taxativa y no será entendida como negación de otros derechos no enumerados".

Artículo 11: patrocinio gratuito. "La víctima tiene derecho a recibir gratuitamente el patrocinio jurídico que solicite para ejercer sus derechos, y en su caso para querellar, si por sus circunstancias personales se encontrare imposibilitada de solventarlo".

ARTÍCULO 12: derecho a ser informada. "Durante la ejecución de la pena la víctima tiene derecho a ser informada y a expresar su opinión y todo cuanto estime conveniente, ante el juez de ejecución o juez competente, cuando se sustancie cualquier planteo en el que se pueda decidir la incorporación de la persona condenada a: a) Salidas transitorias; b) Régimen de semilibertad; c) Libertad condicional; d) Prisión domiciliaria; e) Prisión discontinua o semidetención; f) Libertad asistida; g) Régimen preparatorio para su liberación. El Tribunal a cargo del juicio, al momento del dictado de la sentencia condenatoria, deberá consultar a la víctima si desea ser informada acerca de los planteos referidos en el párrafo que antecede. En ese caso, la víctima deberá fijar un domicilio, podrá designar un representante legal, proponer peritos y establecer el modo en que recibirá las comunicaciones"

Como puede verificarse a partir de la lectura de una breve reseña (parcial), es una ley que modificó varios aspectos el Código Procesal Penal de la Nación y la Ley de Ejecución de la Pena Privativa de Libertad para otorgarle a la víctima facultades de participación concretas durante los procesos judiciales, además de establecer una amplia gama de derechos y sanciones para los funcionarios en caso de incumplir con la satisfacción de esas garantías. También creo el centro de asistencia a las víctimas de delitos (CENAVID) y un total de 24 cargos de defensores públicos de víctimas.

*** Ley 26.940 promoción del trabajo registrado y prevención del fraude laboral** (2014).

Artículo 1°. "Créase el Registro Público de Empleadores con Sanciones Laborales (REPSAL), en el ámbito del Ministerio de Trabajo, Empleo y Seguridad Social, en el que se incluirán y publicarán las sanciones firmes que se detallan en los artículos siguientes, aplicadas por el Ministerio de Trabajo, Empleo y Seguridad Social, por la Administración Federal de Ingresos

Públicos, por las autoridades provinciales y de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires, por el Registro Nacional de Trabajadores y Empleadores Agrarios (RENATEA), y por la Superintendencia de Riesgos del Trabajo (SRT)".

"Artículo 4. Las sentencias condenatorias por infracción a la ley 26.364 de Prevención y Sanción de la Trata de Personas y Asistencia a sus Víctimas, una vez firmes, deberán ser informadas al Ministerio de Trabajo, Empleo y Seguridad Social por el tribunal actuante para su incorporación al Registro Público de Empleadores con Sanciones Laborales (REPSAL)".

*** Ley 26364 Prevención y sanción de la trata de personas y asistencia a las víctimas (modificada por ley 26842)[69].**

Artículo 1º. Objeto. La presente ley tiene por objeto implementar medidas destinadas a prevenir y sancionar la trata de personas, asistir y proteger a sus víctimas".

Artículo 5 º. "No punibilidad. Las víctimas de la trata de personas no son punibles por la comisión de cualquier delito que sea el resultado directo de haber sido objeto de trata.Tampoco les serán aplicables las sanciones o impedimentos establecidos en la legislación migratoria cuando las infracciones sean consecuencia de la actividad desplegada durante la comisión del ilícito que las damnificara".

Artículo 6°. **"**Derechos. Las víctimas de la trata de personas tienen derecho a: a) Recibir información sobre sus derechos en un idioma que comprendan, y en forma accesible a su edad y madurez; b) Recibir alojamiento apropiado, manutención, alimentación suficiente e higiene personal adecuada; c) Contar con asistencia psicológica, médica y jurídica gratuitas; d) Prestar testimonio en condiciones especiales de protección y cuidado; e) La protección frente a toda posible represalia contra su persona o su familia, pudiéndose incorporar al programa nacional de protección de testigos en las condiciones previstas en la Ley Nº 25.764. f) La adopción de las medidas necesarias para garantizar su integridad física y psicológica; g) Ser informadas del estado de las actuaciones, de las medidas adoptadas y de la evolución del proceso; h) Ser oídas en todas las etapas del proceso; i) La protección de su identidad e intimidad; j) Permanecer en el país, de conformidad con la legislación vigente, y a recibir la documentación o constancia que acredite tal circunstancia; k) Que se les facilite el retorno al lugar en el que estuviera asentado su domicilio; l) Acceder de manera voluntaria y gratuita a los recursos de asistencia. En el caso de niños, niñas y adolescentes, además de los derechos precedentemente enunciados, se garantizará que los procedimientos reconozcan sus necesidades especiales que implican la condición de ser un sujeto en pleno desarrollo de la personalidad. En ningún caso podrán ser sometidos a careos. Las medidas de protección de derechos aplicables no podrán restringir sus derechos y garantías, ni implicar privación de su libertad. Se procurará la reintegración a su familia nuclear o ampliada o a su comunidad".

Artículo 7º. Alojamiento de las víctimas. "En ningún caso se alojará a las víctimas de la trata de personas en cárceles, establecimientos penitenciarios, policiales o destinados al alojamiento de personas detenidas, procesadas o condenadas".

[69] Disponible en https://servicios.infoleg.gob.ar/infolegInternet/anexos/140000-144999/140100/texact.htm

ARTICULO 8º. Derecho a la privacidad y reserva de identidad. "En ningún caso se dictarán normas que dispongan la inscripción de las víctimas de la trata de personas en un registro especial, o que les obligue a poseer un documento especial, o a cumplir algún requisito con fines de vigilancia o notificación. Se protegerá la privacidad e identidad de las víctimas de la trata de personas. Las actuaciones judiciales serán confidenciales. Los funcionarios intervinientes deberán preservar la reserva de la identidad de aquéllas".

ARTICULO 9º. "Cuando la víctima del delito de trata o explotación de personas en el exterior del país tenga ciudadanía argentina, será obligación de los representantes diplomáticos del Estado nacional efectuar ante las autoridades locales las presentaciones necesarias para garantizar su seguridad y acompañarla en todas las gestiones que deba realizar ante las autoridades del país extranjero. Asimismo, dichos representantes arbitrarán los medios necesarios para posibilitar, de ser requerida por la víctima, su repatriación".

Ya lo hemos citado antes, pero vale en este apartado referirse nuevamente al artículo 20 que establece las funciones del Consejo Federal para la Lucha contra la Trata y Explotación de Personas y para la Protección y Asistencia a las Víctimas, entre las que se incluyen: promover la adopción por parte de las diversas jurisdicciones de los estándares de actuación, protocolos y circuitos de intervención que aseguren la protección eficaz y el respeto a los derechos de las víctimas de los delitos de trata y explotación de personas; promover la realización de estudios e investigaciones sobre la problemática de la trata y explotación de personas, su publicación y difusión periódicas; diseñar y publicar una Guía de Servicios en coordinación y actualización permanente con las distintas jurisdicciones, que brinde información sobre los programas y los servicios de asistencia directa de las víctimas de los delitos de trata y explotación de personas; promover la cooperación entre Estados y la adopción de medidas de carácter bilateral y multilateral, destinadas a controlar, prevenir y erradicar la trata y explotación de personas.

Se hacen necesarias dos aclaraciones breves. En primer lugar, que las medidas propias de la legislación penal y su aplicación procedimental, tales como el decomiso y la restitución de los bienes que resulten del beneficio del delito (artículos 23 y 29 inciso 1° Código Penal), medidas que también cumplen una función reparatoria del daño social causado, "(...) un sentido de restauración de la justicia y restablecimiento del equilibrio perdido", sobre todo bajo la reforma de esta Ley 26.842 que coloca a las víctimas del delito en el lugar de sujetos beneficiarios de su producido.

Segundo, vale la pena mencionar un fallo singular dictado en Tierra del Fuego, en el cual se le otorgó a una víctima del delito de trata con fines de explotación sexual, en sede penal, una indemnización como consecuencia de los daños ocasionados y se atribuyó responsabilidad solidaria a los explotadores como a la Municipalidad de Ushuaia (por la omisión de sus deberes de debida diligencia en materia de prevención, control y sanción del delito)[70].

Código Civil y Comercial de la nación

Artículo 1716. "Deber de reparar. La violación del deber de no dañar a otro, o el incumplimiento de una obligación, da lugar a la reparación del daño causado, conforme con las disposiciones de este

[70] Tribunal Oral Federal de Tierra del Fuego, Causa N° FCR 52019312/2012/TO1, Montoya, Pedro Eduardo y otros s/Infracción Art. 145 Bis – Conforme Ley 26.842 - Querellante: S. A. K. Puede verse mayor información en https://www.mpf.gob.ar/protex/.

Código". Según lo ha sostenido en uno de sus informes la Procuración General de la Nación "en la Argentina, la prohibición de dañar a los terceros está establecida en el artículo 19 de la Constitución Nacional, y se traduce en el adagio "Alterum Non Laedere". La Corte Suprema de Justicia de la Nación entendió que el principio del alterum non laedere tiene raigambre constitucional, se encuentra vinculado a la idea de reparación y expresa un principio general que regula cualquier disciplina jurídica (CSJN, Gunther, Fernando R. v. Nación Argentina, 5 de agosto de 1986 (308:111), Considerando 14)".

Protocolo único de actuación, Resolución 1260/2015[71] de la jefatura de gabinete de ministros. "ARTÍCULO 1°. Apruébese el Protocolo único de Actuación, elaborado por el Comité Ejecutivo para la Lucha contra la Trata y Explotación de Personas y para la Protección y Asistencia a las Víctimas, que como Anexo forma parte integrante de la presente medida".

Algunas de las funciones y medidas que por medio del protocolo se establecen se describen a continuación. Las denuncias sobre el delito de Trata y Explotación pueden ser recepcionadas u originadas a través de las siguientes modalidades y Organismos: Línea Telefónica 145. El Ministerio de Justicia y Derechos Humanos, a través del Programa Nacional de Rescate y Acompañamiento a las Personas Damnificadas por el Delito de Trata (PNR), tiene a su cargo la Línea 145, para tomar denuncias de casos de Trata y Explotación de Personas e interviene, según lo establecido en la Resolución Ministerio de Justicia y Derechos Humanos 731/2012 en el rescate, acompañamiento y asistencia a las víctimas, hasta la declaración testimonial.

Fiscalizaciones a cargo del Ministerio de Trabajo Empleo y Seguridad Social: en cumplimiento de lo normado por la Ley 26364, su modificatoria N 26842 y el Decreto Reglamentario 111/15, interviene en la lucha contra el delito de Trata con fines de Explotación, en la detección de la posible comisión del mismo mediante las tareas de inspección.

Detección e Inspección Laboral: La detección se instrumenta operativamente por la Subsecretaria de Fiscalización del Trabajo y de la Seguridad Social. Ante la constatación de uno o más indicadores de la posible existencia del delito de Trata de Personas, el inspector deberá dar inmediato aviso a las autoridades judiciales (Juez Federal o Fiscal Federal) y a los Cuerpos Policiales y/o Fuerzas de Seguridad Federales.

Registro Nacional de Trabajadores y Empleadores Agrarios (RENATEA). Las fiscalizaciones que realiza el Registro se generan por denuncias ante el organismo o por planificación previa. En el primer caso y según la magnitud de la denuncia se solicita a otros organismos del Estado Nacional y/o Provincial, que forman parte de la mesa interministerial (AFIP, Ministerios de Trabajo Provinciales y Nacional, etc.), que acompañen al equipo de fiscalización que asistirá al operativo.

Intervención inmediatamente posterior al allanamiento del Programa Nacional de Rescate / Ministerio de Justicia y Derechos Humanos: Rescate, acompañamiento y asistencia a las víctimas. En la etapa de rescate la intervención tendrá lugar durante el curso de una investigación judicial, conforme los alcances de la Ley 26364; esto es, en cumplimiento de órdenes de autoridades judiciales, por medio de notificaciones formales. El Plan Nacional de Rescate asistirá a las víctimas desde el momento inmediatamente posterior al allanamiento, cualquiera fuera el

[71] Disponible en https://www.argentina.gob.ar/normativa/nacional/resoluci%C3%B3n-1280-2015-252982/texto.

tipo de Explotación al que sea sometida. Se brindará alojamiento y asistencia médica, psicológica y jurídica, hasta la correspondiente declaración testimonial en sede judicial.

El desarrollo anterior requiere dos **COMENTARIOS** relativos a la aplicación de algunos de estos institutos legales. Dejando al margen el extenso campo de aplicación del Programa Nacional de Rescate (analizado en puntos anteriores) relacionado al acompañamiento de la víctima durante el proceso penal, en particular cuando debe declarar como testigo y su protección general, la reforma legal introducida por la ley 26.842 (artículo 4) relativa a las obligaciones de que reciba información de forma accesible de acuerdo a su idioma, madurez, edad; a que sea informada del estado de las actuaciones, de las medidas adoptadas y de la evolución del proceso; también a que sea oída en distintas instancias y previo a tomar ciertas decisiones (medidas cautelares, beneficios en la etapa de ejecución penal). Se trata de mecanismos de tutela efectiva de la víctima que obligan a los jueces a su aplicación bajo la condición de aplicar ciertas sanciones (nulidad de los actos; sanciones administrativas a los propios funcionarios).

Por otra parte, la obligación de que la víctima reciba asesoramiento legal tiene un carácter novedoso en Argentina. Se han nombrado defensores y defensoras de víctimas en distintas jurisdicciones del país, que intervienen durante el proceso de investigación y en la etapa del juicio oral como representante exclusivo de la víctima, aun cuando no se constituya como querellante. Es un mecanismo novedoso que permite que la víctima tenga su propio representante legal con independencia del Ministerio Público Fiscal y la defensa de los acusados. Es de implementación efectiva en la actualidad en Argentina (puede consultarse https://www.mpd.gov.ar/index.php/noticias-feed/5358-por-primera-vez-en-la-historia-de-la-justicia-argentina-juro-un-defensor-publico-de-victimas; https://www.mpd.gov.ar/index.php/noticias-feed/6208-a-cinco-anos-de-la-creacion-del-defensor-a-publico-a-de-victima).

En segundo lugar, hasta hace un tiempo **la *reparación económica*** en el marco del proceso penal resultaba impensada. Sin embargo, este es un mecanismo que cada vez se aplica con mayor regularidad. Al margen de las acciones de decomiso preventivo y definitivo de los bienes relaciones con los delitos, o del inicio de investigaciones por lavado de dinero, la reparación integral a la víctima ha tenido casos de aplicación en la jurisprudencia.

En Tierra del Fuego, donde se reparó a la víctima del delito de trata con fines de explotación sexual a través de una indemnización como consecuencia de los daños padecidos. En efecto, este resultó ser el primer antecedente en el que una víctima de trata con fines de explotación sexual se constituyó como actora civil en el proceso penal y logró obtener una indemnización económica de sus explotadores por los padecimientos y efectos del delito sufrido (TRIBUNAL ORAL FEDERAL DE TIERRA DEL FUEGO, CAUSA Nº FCR 52019312/2012/TO1, MONTOYA, PEDRO EDUARDO Y OTROS S/INFRACCIÓN ART. 145 BIS – CONFORME LEY 26.842 - QUERELLANTE: S. A. K.).

El Tribunal Oral en lo Criminal Federal de Corrientes condenó en diciembre de 2020 a dos personas que se encontraban condenadas por el delito de trata de personas con fines de explotación laboral, a reparar económicamente a las ocho víctimas del caso por más de 550 mil pesos a cada una de ellas. En el juicio, desarrollado en 2018, se probó que las víctimas debieron trabajar para un aserradero en condiciones infrahumanas durante 45 días en el monte, durante doce horas por día. “Este precedente es muy importante porque es consecuencia de una decisión

de la Cámara Federal de Casación Penal que reconoció el derecho de las víctimas de trata a obtener una restitución económica sin necesidad de presentarte activamente en el expediente. Este reconocimiento judicial es clave en casos de trata en donde las víctimas atraviesan muchas dificultades de acceso a la justicia. Unos meses después del fallo de Casación, se sancionó la ley 27508 que hace obligatoria la restitución económica" (consultar en https://www.fiscales.gob.ar/trata/corrientes-ordenaron-la-reparacion-economica-para-ocho-victimas-de-trata-laboral-en-la-actividad-maderera/).

Esto ha motivado también la intervención de otros fueros involucrados a la materia ajenos al derecho penal. La Justicia Nacional del Trabajo ordenó cubrir los daños y perjuicios sufridos por un conjunto de trabajadores que fueron sometidos a condiciones de trabajo calificables como reducción a la servidumbre. La empresa demandada debía abonarles una suma de dinero "a título sancionatorio", en base a las "ingratas condiciones de trabajo que soportaron durante 11 días de trabajo", fijando la suma de $110.000 (pesos ciento diez mil) para cada uno de ellos (CÁMARA NACIONAL DE APELACIONES DEL TRABAJO, SALA III, CAUSA N° 30.140/2013 DEL REGISTRO DEL JUZGADO NACIONAL DEL TRABAJO N° 70, F. F., J. E. C/NIDERA ARGENTINA S.A. S/ OTROS RECLAMOS, 31 DE MARZO DE 2017).

Finalmente, tal como lo destaca uno de las sentencias que se mencionan en el punto siguiente, cabe señalar que la AFIP ha llegado a constituirse en parte querellante en causas penales, con el fin de perseguir deudas relativas a la Seguridad Social. En un caso donde se le atribuía responsabilidad a título personal a empresarios de la industria textil, este organismo encargado del control de los ingresos públicos participó en el proceso penal solicitando su procesamiento en razón de fomentar, promover y beneficiarse de la actividad comercial (JUZGADO NACIONAL EN LO CRIMINAL Y CORRECCIONAL FEDERAL 4, CAUSA Nº 3692/13, SERRANO MAMANI EFRAÍN Y OTROS S/ INFRACCIÓN LEY 26.364).

Pueden encontrarse otros casos en la jurisprudencia nacional pero no hay duda de que hay una tendencia a la aplicación de la reparación económica en casos de trata de personas y a una efectiva implementación de los derechos de las víctimas durante el transcurso del proceso penal.

*** Algunas Sentencias locales relevantes. Cámara Federal de Casación Penal.** Se trata del Tribunal Federal con competencia penal de mayor jerarquía en Argentina.

* **Vulnerabilidad.** CNCP, Sala IV, Causa N°14.792, "Vergara Miguel Ángel s/recurso de casación", registro Nro. 2391/12, sentencia del 27 de mayo de 2013. "El tribunal remarcó que la psicóloga Mariana O'Donnell afirmó que: 'S.N. es una persona vulnerable pues su personalidad y estilo de vida son indicadores de la presencia de esta característica", y que dicha opinión concuerda con "la vertida en el mismo acto por la Asistente Social Vanina Fruttero, cuando sostuvo que la víctima es una chica vulnerable no sólo por su condición socio-económica sino también por su forma de ser, ya que se trata de una persona con pocos amigos, con dificultades para manejarse y acudir a otros". Asimismo, el a quo destacó que la víctima "se encontraba inserta en un ámbito socio-económico extremadamente carenciado, situación ésta que fue corroborada por la Asistente Social del Ministerio de Justicia y Derechos Humanos de la Provincia de Santa Fe, Vanina Fruttero, quien al deponer en la audiencia expresó que habiéndose constituido en el domicilio de la víctima en Santo Tomé, observó que se trata de un barrio alejado del centro, con dificultades para acceder

desde allí a otras zonas; que la nombrada allí habita con su numerosa familia en una vivienda precaria, de condiciones humildes; siendo el piso de la casa de tierra en algunos sectores".

* **Legitimidad de Administración Federal de Ingresos Públicos (AFIP) para constituirse como querellante en casos de trata**. CNCP, Sala IV, causa CFP 13345/2012/1/CFC 1, caratulada "Pretenso querellante AFIP s/legajo de apelación", rta.28/04/15, reg.774/15. Voto Mariano Borinsky. “En el contexto procesal reseñado, se advierte que lo afirmado por el "a quo", en orden al alcance del objeto de investigación y al consiguiente rechazo de la calidad de damnificado directo de la A.F.I.P. en el caso en examen, resulta arbitrario. En efecto, en el caso de los delitos denunciados en autos no se puede sostener que, en su consecuencia, no resulte afectada la integridad de los recursos de la seguridad social y, con ello, que sea también el Estado particular ofendido por dichos dichas conductas, en una parte sustancial, en tanto titular de la hacienda pública; supuesto en el cual la ley lo faculta a constituirse en parte del proceso como querellante (arts. 82 del C.P.P.N. y 23 de la Ley 24.769)”.

*** Autoevaluación de la víctima. Distinción entre falta laboral y situación de abuso y explotación delictivas**. Cámara Federal de Casación Penal, Sala III, causa nro.7927/12, "Yucra Coarite Victor y otro s/recurso de casación", rta.20/08/15, registro 1359/15. "Infracciones laborales pueden ser no registrar a un empleado, no pagar las cargas sociales pertinentes o incluso extender una jornada más allá de lo previsto legalmente; pero es evidente que la situación que rodeaba al negocio de los imputados no quedaba limitada a ese tipo de faltas, sino que respondía a una clara situación de abuso y explotación que fue descartada por el tribunal en base a las manifestaciones de las propias víctimas que se encontraban atrapadas en esa coyuntura. (...) Nótese en este punto que las personas trabajaban a destajo, es decir por cantidad de producido claro indicio de una situación de explotación-, con jornadas larguísimas, siendo que incluso algunos siquiera conocían cuánto cobraban o se les adeudaba, además de la existencia de retribuciones irrisorias allí señalas".

*** Sentencia condenatoria. Reparación económica.** Cámara Federal de Casación Penal, Sala 4, FCT 97/2013/TO1/CFC1. REGISTRO NRO. 763/19.4, sentencia del 30 de abril de 2019[72]. Se ratificaron las condenas a 4 y 6 años de prisión de dos imputados por el delito de trata de personas con fines de explotación laboral agravada por mediar engaño y abuso de una situación de vulnerabilidad, por ser las víctimas más de tres de las cuales una era menor de dieciocho años de edad -tenía 16 años- y por haberse consumado la explotación.

En el caso, se tuvo por probado a raíz del testimonio brindado por las propias víctimas (seis en total) que las mismas al llegar al monte fueron sometidas a largas jornadas laborales sin descanso ni días libres y sin provisión de los elementos mínimos e indispensables de seguridad para realizar las tareas laborales encomendadas. Al llegar al aserradero en el monte donde fueron explotadas, las víctimas debieron construir sus propias viviendas sin las mínimas condiciones habitacionales, con piso de tierra, techo de chapa, camas sin colchón y sin protección frente a la lluvia. Las víctimas debían hacer sus necesidades fisiológicas en el campo e higienizarse en un

[72] Disponible en https://www.cij.gov.ar/nota-34295-La-C-mara-Federal-de-Casaci-n-Penal-ratific--condenas-por-trata-de-personas-con-fines-de-explotaci-n-laboral-y-orden--una-reparaci-n-econ-mica-para-las-v-ctimas.html

arroyo por la ausencia de sanitarios. Tampoco contaban con energía eléctrica y la consecuente imposibilidad de conservar los alimentos; los cuales eran insuficientes. Asimismo, el agua que consumían no garantizaba su potabilidad, y en ocasiones debían proveerse de agua del arroyo.

En la decisión de la Sala IV, los jueces rechazaron los diferentes planteos introducidos por las defensas de los condenados, confirmando la condena a 4 y 6 años de prisión y dispusieron que el tribunal oral fije una reparación económica para las víctimas, conforme había sido requerido en el juicio por el Ministerio Público Fiscal. Al respecto, los jueces recordaron la obligación asumida por el Estado argentino de proteger a las víctimas de trata de personas de acuerdo con el protocolo para prevenir, reprimir y sancionar la trata de personas, especialmente de mujeres y niños.

Sobre este punto en particular, sostienen que la restitución contemplada en el art. 29 del C.P. y a la indemnización civil que la víctima del delito puede perseguir mediante el ejercicio de la correspondiente acción civil sea conjuntamente con la acción penal o autónomamente ante el fuero pertinente. Si bien ambas medidas comportan la reparación del perjuicio ocasionado por el delito, la restitución no alcanza para su completa satisfacción sino tan sólo para hacer cesar los efectos del delito, mediante la reposición de las cosas al estado anterior.

La restitución es una medida accesoria de la condena que puede ser dispuesta por el juez, aún de oficio, sin necesidad de que se hubiera instaurado oportunamente la acción civil y que, en consecuencia, el Ministerio Público Fiscal se encuentra legitimado para solicitarla, en ejercicio de su función constitucional de actuar en defensa de la legalidad —art. 120 de la C.N.— (cfr., en lo pertinente y aplicable C.F.C.P., Sala IV, causa CFP 9753/2004/TO1/2/CFC2 “Liporace, Carlos Alberto y otro s/ recurso de casación”, ya citada). En otras palabras, la legitimación para peticionar la restitución prevista en el artículo 29 del representar el interés patrimonial del Estado y tampoco haber ejercido la acción civil en la causa penal.

BRAZIL

Jose Luis Bolzan de Morais
(Sociedade de Ensino Superior de Vitória - FDV)

Anderson Vichinkeski Teixeira; Felippe Martins Brasiliense de Souza; Wilson Engelmann (Associação Antonio Vieira - UNISINOS)

Fernando Rister de Souza Lima; Flávio de Leão Bastos Pereira; Jorge Cavalcanti Boucinhas Filho; Milena Libralon Kosaki Ponchio (Universidade Presbiteriana Mackenzie - MACKENZIE)

NÍVEL INTERNACIONAL

Tratados internacionales realmente utilizados en cada jurisdicción nacional

Convenção sobre Escravatura de 1926 emendada pelo Protocolo de 1953 e a Convenção Suplementar sobre a Abolição da Escravatura de 1956 (Decreto n. 58.563/1966[73]);

Protocolo Adicional à Convenção das Nações Unidas contra o Crime Organizado Transnacional Relativo à Prevenção, Repressão e Punição do Tráfico de Pessoas, em Especial Mulheres e Crianças (Decreto n. 5.017/2004[74]);

Art. 4º da Declaração Universal dos Direitos do Homem, de 10 de dezembro de 1948, cujo texto proíbe todas as formas de escravidão e servidão;

Direito à vida, à liberdade e à segurança e o direito ao trabalho em condições dignas, assegurados, respectivamente, pelos arts. I e XIV da **Declaração Americana dos Direitos e Deveres do Homem**, de 1948;

Art. 6º da **Convenção Americana sobre Direitos Humanos, de 1969** (Pacto de San José da Costa Rica) cujo conteúdo também proíbe a escravidão e a servidão.

Convenção n. 29 da OIT sobre o trabalho forçado ou obrigatório, aprovada na 14ª reunião da Conferência Internacional do Trabalho da OIT (Genebra - 1930), com entrada em vigor no plano internacional em 1º.5.1932, e vigência no Brasil em 25 de abril de 1948 (Decreto n. 10.088/2019, Anexo XIV[75]).

O art. 1º, 1, da Convenção n. 29 da OIT determina: "[...] Todos os Membros da Organização Internacional do Trabalho que ratificam a presente convenção se obrigam a suprimir o emprego do trabalho forçado ou obrigatório sob todas as suas formas no mais curto prazo possível".

[73] Disponível em: https://www.planalto.gov.br/ccivil_03/atos/decretos/1966/d58563.html#:~:text=DECRETO%20N%C2%BA%2058.563%2C%20DE%201%C2%BA,Aboli%C3%A7%C3%A3o%20da%20Escravatura%20de%201956.
[74] Disponível em: https://www.planalto.gov.br/ccivil_03/_ato2004-2006/2004/decreto/d5017.htm
[75] Disponível em: https://www.planalto.gov.br/ccivil_03/_Ato2019-2022/2019/Decreto/D10088.htm#art5

O art. 2º, 1, da Convenção n. 29 da OIT define trabalho em condição análoga à de escravo: "[...] designará todo trabalho ou serviço exigido de um indivíduo sob ameaça de qualquer penalidade e para o qual ele não se ofereceu de espontânea vontade".;

Protocolo de 2014 à Convenção do Trabalho Forçado n. 129 da OIT, aprovado na 103ª Sessão a Conferência Internacional do Trabalho, realizada em junho de 2014;

Recomendação n. 203 sobre Trabalho Forçado (medidas complementares) da OIT, aprovado na 103ª Sessão a Conferência Internacional do Trabalho, realizada em junho de 2014;

Convenção n. 105 da OIT sobre a abolição do trabalho forçado, aprovada na 40ª reunião da Conferência Internacional do Trabalho da OIT (Genebra - 1957), com entrada em vigor no plano internacional em 17.1.1959. No Brasil, passou a ter vigência em 18 de junho de 1966 migrantes (Decreto n. 10.088/2019[76], Anexo XXV).

O art. 1º da Convenção n. 105 da OIT reafirma que os membros da OIT que ratificarem essa convenção se comprometem a suprimir o trabalho forçado ou obrigatório;

Convenção, com o respectivo Protocolo Final, para a repressão do tráfico de pessoas e do lenocínio, concluída em Lake Success Nova York, em 21 de março de 1950 (Decreto n. 46.981/1959[77]);

Convenção n. 97 da OIT sobre os trabalhadores migrantes (Decreto n. 10.088/2019, Anexo XXIII[78]);

Objetivo de Desenvolvimento Sustentável 8.7 da Agenda 2030 da ONU.

Cabe lembrar que esses instrumentos internacionais, inclusive as Convenções da OIT, conforme entendimento do Supremo Tribunal Federal (STF) desde 2008 (recursos extraordinários (RE) n. 466343[79] e n. 349703[80] e no habeas corpus (HC) n. 87585[81]), ingressam no Brasil como normas supralegais, portanto, acima das leis e abaixo da Constituição, salvo quando forem aprovados com procedimento de emenda constitucional, quando então terão status de norma constitucional.

NORMAS INTERNACIONAIS/REGIONAIS DE COMBATE AO TRABALHO ESCRAVO E TRÁFICO DE PESSOAS, NO BRASIL. EFETIVIDADE.

1. São normas internacionais (globais e interamericanas) efetivamente mais observadas e aplicadas em decisões de combate ao trabalho escravo e ao tráfico de pessoas, no Brasil:

1.1. PACTO INTERNACIONAL DE DIREITOS CIVIS E POLÍTICOS (1966). Artigo 8º, nos seus itens 1 e 2 prevê que ninguém poderá ser submetido à escravidão, além de proibir a escravidão e o tráfico de escravos, em todas as suas formas, não devendo ninguém ser submetido à servidão. Referido Pacto foi promulgado no Brasil pelo Decreto nº 592, de 6 de julho de 1992.

1.2. PACTO INTERNACIONAL DE DIREITOS ECONÔMICOS, SOCIAIS E CULTURAIS (PIDESC,1966).

[76] Disponível em: https://www.planalto.gov.br/ccivil_03/_ato2019-2022/2019/decreto/d10088.htm
[77] Disponível em: https://planalto.gov.br/cclVIL_03/decreto/1950-1969/D46981.htm
[78] Disponível em: https://www.planalto.gov.br/ccivil_03/_ato2019-2022/2019/decreto/d10088.htm
[79] Disponível em: https://www.stf.jus.br/imprensa/pdf/re466343.pdf
[80] Disponível em: https://redir.stf.jus.br/paginadorpub/paginador.jsp?docTP=AC&docID=595406
[81] Disponível em: https://redir.stf.jus.br/paginadorpub/paginador.jsp?docTP=AC&docID=597891

Reconhece o direito ao trabalho (art.6º); o direito ao gozo de condições de trabalho equitativas e satisfatórias (art.7º); e, o direito à previdência social e ao seguro social (art.9º). Pacto foi promulgado no Brasil pelo Decreto nº 591, de 6 de julho de 1992.

1.1. CONVENÇÃO AMERICANA DE DIREITOS HUMANOS (1969).

Estabelece em seu artigo 6.1 que *ninguém pode ser submetido a escravidão ou a servidão, e tanto estas como o tráfico de escravos e o tráfico de mulheres são proibidos em todas as formas*. Pacto foi promulgado no Brasil pelo Decreto nº 678, de 6 de novembro de 1992.

2. JURISPRUDÊNCIA INTERNACIONAL – CORTE INTERAMERICANA DE DIREITOS HUMANOS (CorteIDH).

Caso Fazenda Brasil Verde *vs*. Brasil, 20 de outubro de 2016.

Ao condenar o Brasil em razão da omissão do Estado em impedir a violação do direito a não ser submetido à escravidão e ao tráfico de pessoas, previsto no artigo 6.1 da Convenção Americana de Direitos Humanos, a Corte IDH definiu seu entendimento no sentido de que a proibição da escravidão é norma imperativa do Direito Internacional (*jus cogens*), gerando obrigações a todos os Estados (erga omnes), que devem investigar e responsabilizar escravizadores, assim que tomarem conhecimento de atos constitutivos de escravidão, servidão ou tráfico de pessoas.

NIVEL INTERNACIONAL:

Soft Law (documentos internacionales) utilizados

1. en relación con la conceptualizaciòn y aplicaciòn de la normativa sobre la explotación laboral y de la trata de personas (ejemplo ILO y UNODC)
2. en relación con la definiciòn de una situación de vulnerabilidad, necesidad y de condiciones/indicadores de trabajo forzoso/indigno

1. ASPECTO CONCEITUAL

O art. 2º, 1, da Convenção n. 29 da OIT define trabalho em condição análoga à de escravo: "[...] designará todo trabalho ou serviço exigido de um indivíduo sob ameaça de qualquer penalidade e para o qual ele não se ofereceu de espontânea vontade".

A definição, entretanto, foi aprimorada, porquanto se apegou demasiadamente ao elemento liberdade e desconsiderou, por exemplo, outros componentes sociais, como o trabalho em condição degradante.

A prática do trabalho em condição análoga à de escravo igualmente infringe dispositivos da Constituição da República Federativa do Brasil de 1988 (CRFB/1988[82]), inclusive os alusivos a direitos fundamentais. Por exemplo:

Art. 1º, III e IV (dignidade da pessoa humana e valores sociais do trabalho);

Arts. 5º, *caput*, III, XXIIII, 6º, 7º, 170 e 193 (respectivamente: liberdade, igualdade, segurança e proibição de tortura e tratamento desumano e degradante; função social da propriedade; direito ao trabalho; direitos fundamentais dos trabalhadores; ordem econômica fundada na valorização do

[82] Disponível em: https://www.planalto.gov.br/ccivil_03/constituicao/constituicao.htm

trabalho e na existência digna; ordem social baseada no primado do trabalho cujos objetivos são o bem-estar e a justiça sociais).

A definição de trabalho em condição análoga à de escravo é positivada pelo Direito Penal Brasileiro (e esse conceito é manejado pelo Direito do Trabalho). Preceitua o art. 149 do Código Penal (CP[83]):

Art. 149. Reduzir alguém a condição análoga à de escravo, quer submetendo-o a trabalhos forçados ou a jornada exaustiva, quer sujeitando-o a condições degradantes de trabalho, quer restringindo, por qualquer meio, sua locomoção em razão de dívida contraída com o empregador ou preposto:

[...] §1º. Nas mesmas penas incorre quem:

I – cerceia o uso de qualquer meio de transporte por parte do trabalhador, com o fim de retê-lo no local de trabalho;

II – mantém vigilância ostensiva no local de trabalho ou se apodera de documentos ou objetos pessoais do trabalhador, com o fim de retê-lo no local de trabalho. [...]

A redação anterior do art. 149 do CP era simples e lacônica. Registrava somente que o crime era reduzir alguém à condição análoga à de escravo. Caberia, assim, a doutrina e a jurisprudência dar-lhes contornos.

A Lei n. 10.803/2003[84] remodelou o art. 149 do CP ao detalhar a conceituação do tipo penal, o que, a rigor, atendeu a definição do trabalho em condições análogas à de escravo esposada pelos juslaboralistas cujas lições advertem que o elemento liberdade, como peça chave da escravidão verificada no passado, deveria ser revisitado em uma conjuntura de condições degradantes e afronta à dignidade da pessoa humana.

Essa lei, cujo teor alterou o art. 149 do CP, é uma das providências adotadas pelo Brasil em virtude da Solução Amistosa adotada no Caso n. 11.289 (Caso José Pereira)[85] que tramitou até o fim de 2003 na Comissão Interamericana de Direitos Humanos. Um dos pontos nos quais o Brasil se comprometeu, na mencionada Solução Amistosa, correspondia à obrigação de adotar medidas legislativas com o desiderato de aprimorar a legislação penal relativa à repressão do trabalho em condições análogas à de escravo:

Em 16.12.1994, as organizações não governamentais Américas Watch e Centro pela Justiça e o Direito Internacional (CEJIL) apresentaram uma petição à Comissão Interamericana de Direitos Humanos [...] contra a República Federativa do Brasil [...], na qual alegaram fatos relacionados com uma situação de trabalho 'escravo', e violação do direito à vida e direito à justiça na zona sul do Estado de Pará. [...] alegaram que José Pereira foi gravemente ferido, e que outro trabalhador rural foi morto quando ambos tentaram escapar, em 1989, da Fazenda 'Espirito Santo', onde tinham sido atraídos [sic] com falsas promessas sobre condições de trabalho, e terminaram sendo submetidos à trabalhos forçados, sem liberdade para sair e sob condições desumanas e ilegais, situação que sofreram juntamente com 60 outros trabalhadores dessa fazenda. As peticionárias advogam que os fatos denunciados constituem um exemplo da falta de proteção e garantias do Estado brasileiro, ao não responder adequadamente as denúncias sobre essas práticas que, segundo elas, eram comuns nessa região, e permitir de fato sua persistência. As peticionárias também alegaram desinteresse e ineficácia nas investigações e nos processos referentes aos assassinos e os responsáveis pela exploração trabalhista. [...] Em 18 de setembro, as peticionárias e o Estado assinaram um acordo de solução amistosa, no qual o Estado reconheceu a responsabilidade internacional e estabeleceu

[83] Disponível em: https://www.planalto.gov.br/ccivil_03/decreto-lei/del2848compilado.htm
[84] Disponível em: https://www.planalto.gov.br/ccivil_03/Leis/2003/L10.803.htm
[85] Disponível em: https://cidh.oas.org/annualrep/2003port/brasil.11289.htm

uma série de compromissos relacionados com o julgamento e punição dos responsáveis, medidas pecuniárias de reparação, medidas de prevenção, modificações legislativas, medidas de fiscalização e punição ao trabalho escravo, e medidas de conscientização contra o trabalho escravo [...]

O art. 149 do CP permite a caracterização do crime nas seguintes situações: a) submissão a trabalhos forçados; b) jornada exaustiva; c) condições degradantes de trabalho; d) restrição, por qualquer meio, da locomoção do trabalhador em razão de dívida contraída com o empregador ou preposto, por cerceio do uso de qualquer meio de transporte, pela manutenção de vigilância ostensiva no local de trabalho ou por se apoderar de documentos ou objetos pessoais do obreiro.

O trabalho forçado, segundo a Instrução Normativa n. 2 de 2021 do Ministério Público do Trabalho[86] (ver também Instrução Normativa n. 139, da Secretaria de Inspeção do Trabalho vinculada ao Ministério do Trabalho[87]):

[...] Art. 24. [...] I - trabalho forçado é aquele exigido sob ameaça de sanção física ou psicológica e para o qual o trabalhador não tenha se oferecido ou no qual não deseje permanecer espontaneamente;

A **jornada exaustiva** para fins de trabalho em condição análoga à de escravo, segundo a Instrução Normativa n. 2 de 2021 do Ministério Público do Trabalho (ver também Instrução Normativa n. 139, da Secretaria de Inspeção do Trabalho vinculada ao Ministério do Trabalho) e a Orientação n. 3 da Conaete do MPT[88]:

Art. 24. [...] II - jornada exaustiva é toda forma de trabalho, de natureza física ou mental que, por sua extensão ou por sua intensidade, acarrete violação de direito fundamental do trabalhador, notadamente os relacionados à segurança, saúde, descanso e convívio familiar e social;

[...] Jornada de trabalho exaustiva é a que, por circunstâncias de intensidade, frequência, desgaste ou outras, agrida a dignidade humana do trabalhador, causando prejuízos a sua saúde física ou mental, e decorra de situação de sujeição que, por qualquer razão, torne irrelevante sua vontade. A previsão de jornada especial em instrumento coletivo não impede a caracterização da jornada exaustiva.

As condições degradantes para fins de trabalho em condição análoga à de escravo, segundo a Instrução Normativa n. 2 de 2021 do Ministério Público do Trabalho (ver também Instrução Normativa n. 139, da Secretaria de Inspeção do Trabalho vinculada ao Ministério do Trabalho) e a Orientação n. 4 da Conaete do MPT:

Art. 24. [...] III - condição degradante de trabalho é qualquer forma de negação da dignidade humana pela violação de direito fundamental do trabalhador, notadamente os dispostos nas normas de proteção do trabalho e de segurança, higiene e saúde no trabalho;

[...] Condições degradantes de trabalho são as que configuram desprezo à dignidade da pessoa humana, pelo descumprimento dos direitos fundamentais do trabalhador, em especial os referentes a higiene, saúde, segurança, moradia, repouso, alimentação ou outros relacionados a direitos da

[86] Disponível em: https://www.gov.br/trabalho-e-emprego/pt-br/assuntos/inspecao-do-trabalho/areas-de-atuacao/in-2-de-8-denovembro-de-2021.pdf

[87] Disponível em: http://www.in.gov.br/materia/-/asset_publisher/Kujrw0TZC2Mb/content/id/2075837/do1-2018-01-24-instrucao-normativa-n-139-de-22-de-janeiro-de-2018-2075833

[88] Disponível em: https://mpt.mp.br/pgt/publicacoes/orientacoes/orientacoes-da-conaete/@@display-file/arquivo_pdf

personalidade, decorrentes de situação de sujeição que, por qualquer razão, torne irrelevante a vontade do trabalhador.

Fica claro, pela nova redação do art. 149 do CP, que a definição de trabalho em condição análoga à de escravo é abundante em possibilidades. Consequentemente, considerar apenas a liberdade como componente determinante é um equívoco.

A jurisprudência do STF sufragou esse novo enunciado normativo do art. 149 do CP:

EMENTA PENAL. REDUÇÃO A CONDIÇÃO ANÁLOGA A DE ESCRAVO. ESCRAVIDÃO MODERNA. DESNECESSIDADE DE COAÇÃO DIRETA CONTRA A LIBERDADE DE IR E VIR. DENÚNCIA RECEBIDA. Para configuração do crime do art. 149 do Código Penal, não é necessário que se prove a coação física da liberdade de ir e vir ou mesmo o cerceamento da liberdade de locomoção, bastando a submissão da vítima 'a trabalhos forçados ou a jornada exaustiva' ou 'a condições degradantes de trabalho', condutas alternativas previstas no tipo penal. A 'escravidão moderna' é mais sutil do que a do século XIX e o cerceamento da liberdade pode decorrer de diversos constrangimentos econômicos e não necessariamente físicos. Priva-se alguém de sua liberdade e de sua dignidade tratando-o como coisa e não como pessoa humana, o que pode ser feito não só mediante coação, mas também pela violação intensa e persistente de seus direitos básicos, inclusive do direito ao trabalho digno. A violação do direito ao trabalho digno impacta a capacidade da vítima de realizar escolhas segundo a sua livre determinação. Isso também significa 'reduzir alguém a condição análoga à de escravo'. Não é qualquer violação dos direitos trabalhistas que configura trabalho escravo. Se a violação aos direitos do trabalho é intensa e persistente, se atinge níveis gritantes e se os trabalhadores são submetidos a trabalhos forçados, jornadas exaustivas ou a condições degradantes de trabalho, é possível, em tese, o enquadramento no crime do art. 149 do Código Penal, pois os trabalhadores estão recebendo o tratamento análogo ao de escravos, sendo privados de sua liberdade e de sua dignidade. Denúncia recebida pela presença dos requisitos legais (BRASIL. Supremo Tribunal Federal. Inquérito n. 3412. Tribunal Pleno. Relator: Ministro Marco Aurélio. Redatora do acórdão: Ministra Rosa Weber. Julgamento: 29.3.2012. Publicação: 12.11.2012.)[89].

Ementa: AGRAVO REGIMENTAL NO RECURSO EXTRAORDINÁRIO. MATÉRIA CRIMINAL. REENQUADRAMENTO JURÍDICO DOS FATOS POSTOS NAS INSTÂNCIAS DE ORIGEM. POSSIBILIDADE. MERAS IRREGULARIDADES TRABALHISTAS. INEXISTÊNCIA. REDUÇÃO À CONDIÇÃO ANÁLOGA À DE ESCRAVO. ESCRAVIDÃO MODERNA. DESNECESSIDADE DE CERCEAMENTO DA LIBERDADE DE LOCOMOÇÃO. CONDIÇÕES DEGRADANTES DE TRABALHO. VIOLAÇÃO DO DIREITO AO TRABALHO DIGNO. CONFIGURAÇÃO. PRECEDENTES. DOSIMETRIA DE PENA. BIS IN IDEM. INOCORRÊNCIA. VALORAÇÃO DAS CIRCUNSTÂNCIAS JUDICIAIS. AUSÊNCIA DE REPERCUSSÃO GERAL. AGRAVO DESPROVIDO. 1. [...]. 2. O Plenário deste Supremo Tribunal já se manifestou, asseverando que 'O bem jurídico objeto de tutela pelo art. 149 do Código Penal vai além da liberdade individual, já que a prática da conduta em questão acaba por vilipendiar outros bens jurídicos protegidos constitucionalmente como a dignidade da pessoa humana, os direitos trabalhistas e previdenciários, indistintamente considerados' (RE 459510, Rel. Min. CEZAR PELUSO, Rel. p/ Acórdão: Min. DIAS TOFFOLI, Tribunal Pleno, julgado em 26.11.2015). 3. No presente caso, não se está a tratar de indícios e conjecturas, bem como de meras irregularidades e violações à legislação trabalhista, na medida em que, conforme a conjugação dos depoimentos dos auditores fiscais e das testemunhas, todos presentes no corpo do aresto recorrido, restou demonstrado que os trabalhadores foram submetidos, sim, a condições degradantes de trabalho, tais como ausência

[89] Disponível em: https://redir.stf.jus.br/paginadorpub/paginador.jsp?docTP=TP&docID=3076256. Acesso em: 15 jul. 2022. grifos no original

de água potável para beber e alimentação destinada ao consumo em estado de putrefação, trabalhadores executando serviços descalços e dormindo no chão, dentre outras condições desumanas, todas a configurar o crime tipificado como redução à condição análoga à de escravo, previsto no art. 149 do Código Penal. Precedentes. 4. Ausência de bis in idem, porquanto o juízo sentenciante fixou a pena do réu, ora recorrente, a partir da conjugação entre a quantidade de trabalhadores atingidos pela conduta delituosa e a consequente reprovabilidade do crime. [...] (BRASIL. Supremo Tribunal Federal. Recurso extraordinário n. 1279023 AgR. Segunda Turma. Relator: Ministro Edson Fachin. Julgamento: 11.5.2021. Publicação: 20.10.2021.)[90].

A jurisprudência do Tribunal Superior do Trabalho (TST) segue idêntica linha:

AGRAVO DE INSTRUMENTO. RECURSO DE REVISTA. TRANSCENDÊNCIA RECONHECIDA. AÇÃO CIVIL PÚBLICA. TRABALHO EM CONDIÇÕES ANÁLOGAS ÀS DE ESCRAVO. LABOR EM CONDIÇÕES DEGRADANTES. CARACTERIZAÇÃO. DESNECESSIDADE DE RESTRIÇÃO À LIBERDADE DE LOCOMOÇÃO. 1. Hipótese em que a Corte de origem, a despeito de constatar 'o trabalho em condições degradantes, consistentes na precariedade da moradia, higiene e segurança oferecidas aos trabalhadores encontrados pelo grupo especial de fiscalização, destacando-se a falta de instalações sanitárias e dormitórios adequados no alojamento, bem como o não fornecimento de água potável', afasta a caracterização do trabalho em condições análogas às de escravo, ao entendimento de que, 'para a caracterização da figura do trabalho em condições análogas a de escravo, além da violação do bem jurídico 'dignidade' , é imprescindível ofensa à 'liberdade' , consubstanciada na restrição da autonomia dos trabalhadores, quer seja para dar início ao contrato laboral, quer seja para findá-lo quando bem entender'. 2. Todavia, o art. 149 do Código Penal, com a redação dada pela Lei nº 10.803/2003, não exige o concurso da restrição à liberdade de locomoção para a caracterização do trabalho em condições análogas às de escravo, mas elenca condutas alternativas que, isoladamente, são suficientes à configuração do tipo penal - dentre as quais 'sujeitar alguém a condições degradantes de trabalho'. 3. A matéria já foi examinada pelo Plenário do STF: 'PENAL. REDUÇÃO A CONDIÇÃO ANÁLOGA A DE ESCRAVO. ESCRAVIDÃO MODERNA. DESNECESSIDADE DE COAÇÃO DIRETA CONTRA A LIBERDADE DE IR E VIR. DENÚNCIA RECEBIDA. Para a configuração do crime do art. 149 do Código Penal, não é necessário que se prove a coação física da liberdade de ir e vir ou mesmo o cerceamento da liberdade de locomoção, bastando a submissão da vítima 'a trabalhos forçados ou a jornada exaustiva' ou 'a condições degradantes de trabalho', condutas alternativas previstas no tipo penal.' (Inq. 3.412/AL, Plenário, Redatora Ministra. Rosa Weber, julgado em 29/3/2012) 4. No caso, delineado o trabalho em condições degradantes, a descaracterização do trabalho em condições análogas a de escravo pelo TRT parece violar o art. 149 do Código Penal, nos moldes do art. 896 da CLT, a ensejar o provimento do agravo de instrumento, nos termos do artigo 3º da Resolução Administrativa nº 928/2003 (BRASIL. Tribunal Superior do Trabalho. Recurso de revista n. 450-57.2017.5.23.0041. Primeira Turma. Relator: Ministro Hugo Carlos Scheuermann. Julgamento: 27.4.2022. Publicação: 2.5.2022.)[91].

Portanto, cabe distinguir trabalho escravo e trabalho em condição análoga ao de escravo. Essa diferença justifica uma modificação na estrutura conceitual entre o que se verificou no passado

[90] Disponível em: https://redir.stf.jus.br/paginadorpub/paginador.jsp?docTP=TP&docID=757815498. Acesso em: 15 jul. 2022, grifos no original

[91] Disponível em: https://jurisprudencia-backend.tst.jus.br/rest/documentos/18d3f2da5d44b5bb60e06942dada53a1. Acesso em: 15 jul. 2022, grifos no original

e o ocorrido na atualidade. É por isso que a categoria liberdade, embora relevante, se afigura imprestável para definir com exatidão o que é, atualmente, o trabalho forçado.

2. *Soft Law* (documentos internacionais) usados em relação à definição de situação de vulnerabilidade, necessidade e condições/indicadores de trabalho forçado/indigno.

a) Cumpre ressaltar que, por soft law se entende "...*conjunto de normas produzidas pela administração que orientam a sua ação e se caracterizam por não serem vinculativas e por não estarem previstas sanções para a atuação administrativa desconforme*...", tais como "...*diretrizes, recomendações, instruções, código de conduta e manual de boas práticas*...". (Diário da República. Disponível em https://diariodarepublica.pt/dr/lexionario/termo/soft-law-direito-administrativo). São diretrizes de cumprimento facultativo, não coercitivas.

Ainda que as normas de soft law não sejam vinculantes, possuem valor jurídico uma vez que servem de norte para a interpretação de outras normas e atos jurídicos, bem como para o estabelecimento de diretrizes de conformidade e transparência.

b) Neste sentido, constitui importante referência de soft law relacionada aos contextos de vulnerabilidade e sobre as condições do trabalho escravo e indigno conjunto de diretrizes estabelecidas pelas Organização das Nações Unidas (ONU) para que sejam alcançados, até 2030, os denominados Objetivos do Desenvolvimento Sustentável (ODS), especialmente os ODS de nºs 8 e 16, na medida em que não são normas vinculantes, além de voltadas ao setor corporativo, ator fundamental no combate ao trabalho escravo contemporâneo.

c) O ODS de nº8 estabelece como objetivo a efetivação do Trabalho decente e crescimento econômico, bem como a promoção do crescimento econômico inclusivo e sustentável, o emprego pleno e produtivo e o trabalho digno para todos.

d) Especialmente seus subtópicos 8.7 e 8.8 são de especial importância enquanto diretrizes para o enfrentamento do trabalho escravo, tanto para o Estado, quanto para o setor produtivo/corporativo, além do terceiro setor. Assim, consignam como objetivos do desenvolvimento sustentável para os mencionados atores:

i. 8.7 Tomar medidas imediatas e eficazes para erradicar o trabalho forçado, acabar com a escravidão moderna e o tráfico de pessoas, e assegurar a proibição e eliminação das piores formas de trabalho infantil, incluindo recrutamento e utilização de crianças-soldado, e até 2025 acabar com o trabalho infantil em todas as suas formas;

ii. 8.8 Proteger os direitos trabalhistas e promover ambientes de trabalho seguros e protegidos para todos os trabalhadores, incluindo os trabalhadores migrantes, em particular as mulheres migrantes, e pessoas em empregos precários.

e) Cumpre destacar que as Nações Unidas, da qual a República Federativa do Brasil é parte, consideram como modalidades contemporâneas de escravidão o trabalho forçado, a exploração do trabalho infantil, o recrutamento de crianças em conflitos armados, a servidão por dívidas, a servidão doméstica, os casamentos forçados, a escravidão sexual e o tráfico de pessoas.

f) Como normas internacionais de soft law, deve ser destacada, ainda, a Declaração Universal dos Direitos Humanos (1948). Ainda que seja considerada vinculante por meio de interpretações sistemáticas, sua natureza original é de instrumento não-vinculante do Direito Internacional. No que tange à sua importância como instrumento de combate ao trabalho escravo contemporâneo, são claras as seguintes disposições e que garantem ao todos os seres-humanos, de modo universal:

i. *Artigo 1º: Todos os seres humanos nascem livres e iguais em dignidade e direitos. São dotados de razão e consciência e devem agir em relação uns aos outros com espírito de fraternidade.*

ii. *Artigo 3º: Todo ser humano tem direito à vida, à liberdade e à segurança pessoal.*

iii. *Artigo 4: Ninguém será mantido em escravidão ou servidão; a escravidão e o tráfico de escravos serão proibidos em todas as suas formas.*

iv. *Artigo 13: Todo ser humano tem direito à liberdade de locomoção e residência dentro das fronteiras de cada Estado.*

v. *Artigo 23:*

1. Todo ser humano tem direito ao trabalho, à livre escolha de emprego, a condições justas e favoráveis de trabalho e à proteção contra o desemprego.

2. Todo ser humano, sem qualquer distinção, tem direito a igual remuneração por igual trabalho.

3. Todo ser humano que trabalha tem direito a uma remuneração justa e satisfatória que lhe assegure, assim como à sua família, uma existência compatível com a dignidade humana e a que se acrescentarão, se necessário, outros meios de proteção social.

g) As Nações Unidas estabeleceram seus "Princípios Orientadores da ONU sobre Empresas e Direitos Humanos", também internalizados pelo Brasil por meio da promulgação do Decreto nº 9.571/2018, atualmente revogado pelo Decreto nº 11.772/2023 e que instituiu o Grupo de Trabalho Interministerial para a elaboração de proposta da Política Nacional de Direitos Humanos e Empresas. Referidos princípios constituem importante referencial para que o setor produtivo, inclusive o agronegócio, estabeleçam as condições necessárias para eliminação do trabalho escravo e demais crimes conexos e decorrentes.

h) Deve também ser mencionada a Portaria n° 1.293/2017 do Ministério do Trabalho e que define, sob o ponto de vista normativo, as condições análogas à de escravo, como o trabalhador submetido, de forma isolada ou conjuntamente, ao trabalho forçado; às jornadas exaustivas; a condições degradantes de trabalho; ou, ainda, à retenção no local de trabalho pelos meios especificados, que são:

Cerceamento do uso de qualquer meio de transporte;

Manutenção de vigilância ostensiva;

Apoderamento de documentos ou objetos pessoais.

NIVEL REGIONAL

Normativa efectivamente utilizada (LAW IN ACTION) por los estados a nivèl regional (ejemplo: IDH (con decisiones), CEDU (con decisiones), Convenzione di Varsavia, Carta di Nizza, Direttiva 2011/36/UE (y enmiendas recientes) también incluye organismos que producen normas, en Europa: Consejo de Europa, Unión Europea

Diversos instrumentos regionais incluem a proibição da servidão e a mesma foi considerada como uma forma análoga à escravidão, entre outros, pelo Tribunal Europeu de Direitos Humanos, Tribunal Penal Internacional Ad Hoc para a antiga Iugoslávia, Tribunal Especial para Serra Leoa, dentre outros.

Conforme estabeleceu, também, a **Corte Interamericana de Direitos Humanos no caso Fazenda Brasil Verde v. Brasil**, o conceito de servidão e trabalho escravo foi definido por diversas Cortes Internacionais. Assim:

a) A vedação à servidão é originariamente prevista pela Convenção Suplementar de 1956, especialmente em seu artigo 1º. É também considerada norma de Jus Cogens, vale dizer, comando imperativo de Direito Internacional.

b) A proibição da servidão foi também consagrada nos instrumentos subsequentes do Direito Internacional (pars. 249 a 257 supra). A este respeito, o artigo 1o da Convenção Suplementar de 1956 afirma que a servidão por dívidas e a servidão são práticas análogas à escravidão que devem ser abolidas e abandonadas; que a servidão por dívidas e a servidão são práticas análogas à escravidão que devem ser abolidas e abandonadas.

c) Do ponto de vista dos instrumentos normativos regionais, todos proíbem a servidão e a equiparam ao trabalho análogo à escravidão. Assim, por exemplo, o Tribunal Europeu de Direitos Humanos (Caso Siliadin Vs. França).

d) Também o Tribunal Criminal Internacional para a ex-Iugoslávia, no caso Promotor Vs. Kunarac, definiu a escravidão como "o exercício de algum ou de todos os poderes que decorrem do direito de propriedade sobre uma pessoa", sob os seguintes critérios: a) restrição ou controle da autonomia individual, a liberdade de escolha ou a liberdade de movimento de uma pessoa; b) a obtenção de um benefício por parte do perpetrador; c) a ausência de consentimento ou do livre arbítrio da vítima, ou sua impossibilidade ou irrelevância devido à ameaça de uso da violência ou outras formas de coerção, medo de violência, fraude ou falsas promessas; d) o abuso de poder; e) a posição de vulnerabilidade da vítima; f) a detenção ou cativeiro; g) a opressão psicológica em virtude de condições socioeconômicas; h) a exploração; i) a extração de trabalho ou serviços forçados ou obrigatórios, em geral sem remuneração e ligados frequentemente – mesmo que não necessariamente – à penúria física, sexo, prostituição e tráfico de pessoas. A Corte Criminal para a antiga Iugoslávia considerou que as formas contemporâneas de escravidão identificadas naquela Sentença eram parte da escravidão como delito contra a humanidade de acordo com o Direito Internacional Consuetudinário (customary international law).

e) Os referenciais acima apontados fizeram parte da fundamentação da sentença proferida pela Corte Interamericana de Direitos Humanos no caso Fazenda Brasil Verde v. Brasil, em 20 de outubro de 2016 (item 259 da sentença - chrome-extension://efaidnbmnnnibpcajpcglclefindmkaj/https://www.corteidh.or.cr/docs/casos/articulos/seriec_318_por.pdf). Em decisão posterior, o Tribunal Criminal Internacional para a ex-Iugoslávia confirmou os critérios estabelecidos no caso acima apontado, ao julgar o caso Caso Krnojelac para a caracterização do trabalho escravo.

f) As definições acima foram também reiteradas pelo Tribunal Especial Para Serra Leoa (TESL) nos casos Sesay, Kallon and Gbao e Brima, Kamara, Kanu, de 2007, ocasiões em que reafirmou os critérios estabelecidos pelo Tribunal Penal Internacional Ad Hoc para a ex-Iugoslávia,

anteriormente mencionados, ao que se soma o caso Charles Taylor, todos mencionados na sentença do caso Fazenda Brasil Verde v. Brasil (Corte Interamericana de Direitos Humanos).

g) A Corte Interamericana de Direitos Humanos (CorteIDH) entende como escravidão as situações compostas pelas seguintes características (chrome-extension://efaidnbmnnnibpcajpcglclefindmkaj/https://www.corteidh.or.cr/docs/casos/articulos/seriec_318_por.pdf):

i) o estado ou condição de um indivíduo; e,

ii) o exercício de algum dos atributos do direito de propriedade, isto é, que o escravizador exerça poder ou controle sobre a pessoa escravizada ao ponto de anular a personalidade da vítima.

Referida evolução na interpretação para caracterização das situações que envolvem servidão e trabalho escravo foram construídos a partir da aplicação do artigo 6º da Convenção Americana Sobre Direitos Humanos, nos seguintes termos:

Artigo 6. Proibição da escravidão e da servidão

1. Ninguém pode ser submetido a escravidão ou a servidão, e tanto estas como o tráfico de escravos e o tráfico de mulheres são proibidos em todas as suas formas.

2. Ninguém deve ser constrangido a executar trabalho forçado ou obrigatório. Nos países em que se prescreve, para certos delitos, pena privativa da liberdade acompanhada de trabalhos forçados, esta disposição não pode ser interpretada no sentido de que proíbe o cumprimento da dita pena, imposta por juiz ou tribunal competente. O trabalho forçado não deve afetar a dignidade nem a capacidade física e intelectual do recluso.

3. Não constituem trabalhos forçados ou obrigatórios para os efeitos deste artigo:

a. os trabalhos ou serviços normalmente exigidos de pessoa reclusa em cumprimento de sentença ou resolução formal expedida pela autoridade judiciária competente. Tais trabalhos ou serviços devem ser executados sob a vigilância e controle das autoridades públicas, e os indivíduos que os executarem não devem ser postos à disposição de particulares, companhias ou pessoas jurídicas de caráter privado;

b. o serviço militar e, nos países onde se admite a isenção por motivos de consciência, o serviço nacional que a lei estabelecer em lugar daquele;

c. o serviço imposto em casos de perigo ou calamidade que ameace a existência ou o bem-estar da comunidade; e

d. o trabalho ou serviço que faça parte das obrigações cívicas normais.

h) A partir do conjunto de elementos definidos pelas Cortes Internacionais (algumas apontadas anteriormente), a Corte Interamericana de Direitos Humanos definiu, no caso Fazenda Brasil Verde v. Brasil, que a caracterização da escravidão se deve dar a partir da constatação da presença de elementos próprios do direito de propriedade, entre eles (item 272):

i. restrição ou controle da autonomia individual;

ii. perda ou restrição da liberdade de movimento de uma pessoa;

iii. obtenção de um benefício por parte do perpetrador;

iv. ausência de consentimento ou de livre arbítrio da vítima, ou sua impossibilidade ou irrelevância devido à ameaça de uso da violência ou outras formas de coerção, o medo de violência, fraude ou falsas promessas;

v. uso de violência física ou psicológica;

vi. posição de vulnerabilidade da vítima;

vii. detenção ou cativeiro,

viii. exploração.

i) Sobre a interpretação da Corte Interamericana de Direitos Humanos acerca do tráfico de escravos e de mulheres, entende que referida expressão constante do artigo 6.1 da Convenção Americana de Direitos Humanos deve ser de modo amplo (lato sensu), a partir da expressão tráfico de pessoas. Como afirma a Corte:

"...Da mesma forma que a finalidade do tráfico de escravos e de mulheres é a exploração do ser humano, a Corte não poderia limitar a proteção conferida por esse artigo unicamente às mulheres ou aos chamados "escravos", sob a ótica da interpretação mais favorável ao ser humano e do princípio pro personae." (chrome-extension://efaidnbmnnnibpcajpcglclefindmkaj/https://www.corteidh.or.cr/docs/casos/articulos/seriec_318_por.pdf).

j) Para a Corte Interamericana, tráfico de escravos e de mulheres implica na constatação de:

i) O recrutamento, o transporte, a transferência, o alojamento ou o acolhimento de pessoas;

ii) Recurso à ameaça ou ao uso da força ou outras formas de coação, ao rapto, à fraude, ao engano, ao abuso de autoridade ou à uma situação de vulnerabilidade ou à entrega ou aceitação de pagamentos ou benefícios, para obter o consentimento de uma pessoa a fim de que se tenha autoridade sobre ela. Para os menores de 18 anos estes requisitos não são condição necessária para a caracterização de tráfico;

iii) Com qualquer fim de exploração.

k) Sobre o trabalho forçado ou obrigatório, entende a Corte Interamericana que o artigo 6.2 da Convenção Americana deve ser interpretado à luz do entendimento registrado no Caso dos Massacres de Ituango vs. Colômbia.

Assim, a Corte adotou o conceito estabelecido na definição de trabalho forçado a partir do artigo 2.1 da Convenção nº 29 da OIT, nos termos seguintes: "...a expressão 'trabalho forçado ou obrigatório' designará todo trabalho ou serviço exigido de um indivíduo sob ameaça de qualquer penalidade e para o qual ele não se ofereceu de espontânea vontade.

l) Na Sentença *Ituango vs. Colômbia*, a Corte reconhece dois elementos para caracterização do trabalho forçado ou obrigatório:

a. o trabalho ou serviço deve ser exigido "sob ameaça de uma pena"; e,

b. que os trabalhos sejam realizados de forma involuntária.

Ratificação pelo Brasil de instrumentos regionais e internacionais fundamentais com relevância para o trabalho forçado e trabalho em condições análogas às de escravo[92]

Instrumento	Status
Instrumentos dos Direitos Humanos Internacionais	
Pacto Internacional dos Direitos Econômicos, Sociais e Culturais (1976)	Ratificado: 1992
Protocolo Facultativo ao Pacto Internacional dos Direitos Econômicos, Sociais e Culturais (2013)	Não ratificado
Pacto Internacional dos Direitos Civis e Políticos (1976)	Ratificado: 1992
Protocolo facultativo ao Pacto Internacional dos Direitos Civis e Políticos (1976)	Ratificado: 2000
Convenção sobre a Escravatura (1926)	Adesão: 1966
Convenções regionais	
Convenção Americana sobre Direitos Humanos	Ratificado: 1992
Convenções fundamentais da OIT	
C29 - Convenção sobre Trabalho Forçado ou Obrigatório, 1930	Ratificado: 1957
P029 - Protocolo de 2014 à Convenção sobre o Trabalho Forçado ou Obrigatório, 1930	Não Ratificada
C105 - Convenção sobre Abolição do Trabalho Forçado, 1957	Ratificada: 1965
Outras Convenções relevantes da OIT	
C081 - Convenção sobre Inspeção do Trabalho, 1947	Ratificada: 1989

[92] Environmental Justice Foundation (EJF). **Trabalho escravo no setor pecuarista: o caso de Mato Grosso e Mato Grosso do Sul - Recomendações para o Governo Federal do Brasil sobre a melhoria na detecção e no monitoramento de abusos laborais**. 2023. Disponível em chrome-extension://efaidnbmnnnibpcajpcglclefindmkaj/https://ejfoundation.org/resources/downloads/Trabalho-escravo-no-setor-pecuarista-o-caso-de-Mato-Grosso-e-Mato-Grosso-do-Sul.pdf.

NIVEL REGIONAL:

Soft law a nivèl regional (ejemplo: Comisiòn IDH – FRA, GRETA y los Informes de la Comisión de la UE sobre la aplicación de la Directiva sobre Trata en cada Estado)

1. COMISIÓN INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS (CIDH). Resolución 04/19 aprobada por la Comisión el 7 de diciembre de 2019. PRINCIPIOS INTERAMERICANOS SOBRE LOS DERECHOS HUMANOS DE TODAS LAS PERSONAS MIGRANTES, REFUGIADAS, APÁTRIDAS Y LAS VÍCTIMAS DE LA TRATA DE PERSONAS.

Son princípios adotados por la CIDH para garantizar los derechos de los grupos vulnerables citados (Extractos relacionados con el tema del trabajo esclavo y la trata de personas):

1. Derecho a la vida; 2. Dignidad humana; 3. Pro Persona; 4. Personalidad jurídica; 5. Incentivo a la regularidad migratória; 6. Non-refoulement; 7. Presunción de inocência; 8. Perspectiva de género y enfoque diferenciado; 9. Cooperación y coordinación; 10. Interés superior del niño, niña o adolescente; 11. Derecho de la niñez a ser escuchada, expresar opiniones y participar; 12. No discriminación e igualdad de protección; 13. Derecho a la prevención y protección contra la estigmatización, el racismo, la xenofobia y formas conexas de intolerância; 14. Prohibición de toda forma de violência; 15. Integridad personal y prohibición de tortura y tratos crueles, inhumanos o degradantes; 16. Protección de migrantes en situación de vulnerabilidade; 17. Protección de los pueblos indígenas, incluidos los migrantes en zonas fronterizas; 18. Prohibición de desapariciones forzadas; 19. Prohibición de la esclavitud y la servidumbre y sus condiciones análogas; 20. Prevención, combate y eliminación de la trata de personas; 21. Prohibición del tráfico de migrantes; 22. Derecho a la nacionalidade; 23. Renuncia a la nacionalidade; 24. Matrimonio y nacionalidad; 25. Privación de la nacionalidade; 26. Naturalización; 27. Principio 36: Derecho al trabajo; 28. Principio 38: Vivienda; 29. Principio 40: Acceso a justicia y derecho a un recurso efectivo; 30. Principio 41: Protección a las víctimas de delitos; 31. Principio 42: Víctimas de trata de personas; 32. Principio 43: Prohibición de privación de libertad a las víctimas de trata de personas; 33. Principio 44: Garantías de justicia transfronteriza; 34. Principio 46: Reparación integral por violación de los derechos humanos.[93]

2. Segundo a Corte Interamericana de Direitos Humanos (CIDH), com fundamento em dados e estudos compilados pela Organização Mundial da Saúde (OMS) e pela Organização Pan-Americana da Saúde (OPAS), entre os danos desproporcionais do tráfico sobre as mulheres, adolescentes e meninas estão: 1) danos físicos graves, derivados de agressões físicas persistentes, maus-tratos,

[93] Fonte: Comisión Interamericana de Derechos Humanos. Disponible en: chrome-extension://efaidnbmnnnibpcajpcglclefindmkaj/https://www.oas.org/es/cidh/informes/pdfs/Principios%20DDHH%20migrantes%20-%20ES.pdf

condições de vida degradantes e privação de necessidades básicas; 2) efeitos sobre a saúde sexual e reprodutiva, tais como estupro e abuso sexual, abortos e gestações indesejados, perda da capacidade reprodutiva e contágio por doenças sexualmente transmissíveis; 3) dependência de drogas e medicamentos; e 4) consequências psicológicas agravadas.[94]

3. A Comissão Interamericana de Direitos Humanos (CIDH) vem alertando que há uma "...estreita relação entre o tráfico de pessoas e a violência e discriminação de gênero enfrentada por mulheres, adolescentes e meninas na região. A este respeito, em seu Relatório sobre Violência e Discriminação contra Mulheres, Meninas e Adolescentes: Boas práticas e desafios na América Latina e no Caribe (chrome-extension://efaidnbmnnnibpcajpcglclefindmkaj/https://www.oas.org/es/cidh/informes/pdfs/ViolenciaMujeresNNA.pdf), revelou que as mulheres, meninas e adolescentes estão particularmente expostas a serem capturadas por estruturas criminosas dominadas por homens, com hierarquias machistas, e a sofrer múltiplas formas de violência. No mesmo relatório, a CIDH destacou que a interseccionalidade de fatores de discriminação que afeta mulheres, meninas e adolescentes as expõe a uma maior vulnerabilidade e a danos agravados..."[95]

NIVEL NACIONAL

Delitos tipificados en cada ordenamiento en relación con la explotación laboral y la trata de personas

Dispositivos do Código Penal (CP[96]):

Redução a condição análoga à de escravo[97]

[94] Fonte dos estudos mencionados: chrome-extension://efaidnbmnnnibpcajpcglclefindmkaj/https://iris.who.int/bitstream/handle/10665/98857/WHO_RHR_12.42_spa.pdf;jsessionid=1995C252387FD4A81EA500AC7563153D?sequence=1

[95] Disponível em: https://www.oas.org/pt/cidh/jsForm/?File=/pt/cidh/prensa/notas/2021/199.asp

[96] Disponível em: https://www.planalto.gov.br/ccivil_03/decreto-lei/del2848compilado.htm

[97] **TRIBUNAL SUPERIOR DO TRABALHO**
[...] II - RECURSO DE REVISTA. MINISTÉRIO PÚBLICO DO TRABALHO DA 2ª REGIÃO. LEI Nº 13.467/2017. DANOS MORAIS COLETIVOS. ALOJAMENTO EM CONDIÇÕES IRREGULARES. MANUTENÇÃO DE TRABALHADORES EM CONDIÇÕES ANÁLOGAS ÀS DE ESCRAVO. DESOCUPAÇÃO DO ALOJAMENTO NO DECORRER DO FEITO. INDENIZAÇÃO DEVIDA. No caso, o Ministério Público do Trabalho requereu do recorrido o cumprimento das seguintes obrigações e a correspondente indenização por danos morais coletivos: abster-se de manter alojamentos sem janelas ou com janelas em desacordo com o disposto na NR-24 e com paredes construídas de material inadequado; manter o piso dos alojamentos de seus trabalhadores de acordo com o disposto na NR-24; disponibilizar água potável e fresca em quantidade suficiente nos locais de trabalho (NR-31) bem como instalações sanitárias adequadas e separadas por sexo (NR-24) e armários individuais, no mínimo, com as dimensões estipuladas na NR-24; manter alojamento com instalações sanitárias em acordo com os dispositivos da NR-24; bem como dormitório com áreas dimensionadas em acordo com o previsto na NR-24, com camas adequadas; manter rede de iluminação com fiação protegida nos alojamentos. De fato, conforme assentado no acórdão recorrido, a presente ação civil pública tem origem no inquérito civil nº 161.2014.02.001/9, em que **se constatou a existência de um alojamento com trabalhadores estrangeiros (nacionalidades egípcia e libanesa), com a finalidade de prestar serviços ao recorrido, desprovidos de todos os direitos trabalhistas e em condições análogas às de escravo**. Cumpre registrar, inicialmente, que a caracterização do trabalho

Art. 149. Reduzir alguém a condição análoga à de escravo, quer submetendo-o a trabalhos forçados ou a jornada exaustiva, quer sujeitando-o a condições degradantes de trabalho, quer restringindo, por qualquer meio, sua locomoção em razão de dívida contraída com o empregador ou preposto: Pena - reclusão, de dois a oito anos, e multa, além da pena correspondente à violência.

§1º. Nas mesmas penas incorre quem:

I – cerceia o uso de qualquer meio de transporte por parte do trabalhador, com o fim de retê-lo no local de trabalho;

II – mantém vigilância ostensiva no local de trabalho ou se apodera de documentos ou objetos pessoais do trabalhador, com o fim de retê-lo no local de trabalho.

§2º. A pena é aumentada de metade, se o crime é cometido:

I – contra criança ou adolescente;

II – por motivo de preconceito de raça, cor, etnia, religião ou origem.

---

análogo ao de escravo não mais está atrelada condicionalmente à restrição da liberdade de locomoção do empregado - conceito revisto em face da chamada "escravidão moderna" . Nos termos do **art. 149 do Código Penal, evidencia o trabalho em condição análoga à de escravo não só o fato de submetê-lo a trabalhos forçados ou a jornada exaustiva, ou restringindo sua locomoção em razão de dívida contraída com o empregador ou preposto, mas também o fato de sujeitar alguém a condições degradantes de trabalho, o que é justamente o que ocorre no caso dos autos**. Julgado. A ofensa a direitos transindividuais, que enseja a indenização por danos morais coletivos é a lesão à ordem jurídica, patrimônio jurídico de toda a coletividade. Assim, não cabe perquirir acerca da lesão subjetiva a cada um dos componentes da coletividade ou mesmo da verificação de um sentimento social de indignação, desapreço ou repulsa, mas da gravidade da violação infligida à ordem jurídica, mormente às normas que têm por finalidade a tutela dos direitos mínimos assegurados aos trabalhadores, em atenção aos princípios constitucionais da dignidade da pessoa humana e do equilíbrio entre os valores sociais do trabalho e da livre iniciativa. No caso, o objeto da demanda diz respeito não apenas a direitos individuais homogêneos dos trabalhadores, mas também a interesses que transcendem a individualidade, atingindo toda a coletividade de trabalhadores - antigos, atuais e futuros, uma vez que foram gravemente violadas normas protetivas relacionadas à saúde e à segurança dos trabalhadores, infringindo o mais elementar direito de qualquer ser humano: o de ver respeitada a sua dignidade. **Não é demais lembrar que a exploração de trabalhadores em situação análoga à condição de escravo, ou trabalho forçado ou obrigatório, além de atentar contra o pressuposto do trabalho decente, fere convenções internacionais ratificadas pelo Brasil, tais como as Convenções 029 e 105, da Organização Internacional do Trabalho, além de, no caso concreto, atingir a Convenção 143 (ainda não ratificada), sobre condições abusivas e promoção de igualdade de oportunidades para trabalhadores estrangeiros e migrantes**. Registre-se que o fato de o recorrido ter sanado as irregularidades constatadas no decorrer do processo não afasta o cabimento da indenização por danos morais coletivos, uma vez que as irregularidades existiram e sujeitaram uma coletividade de trabalhadores a situação gravíssima de desrespeito à própria dignidade Com efeito, os danos decorrentes da manutenção de empregados condições análogas às de escravo, desprovidos de todos os direitos trabalhistas, atenta também contra direitos transindividuais de natureza coletiva, definidos no art. 81, parágrafo único, do CDC. Recurso de revista a que se dá provimento. [...] (RR-1002238-02.2016.5.02.0432, 6ª Turma, Relatora Ministra Katia Magalhaes Arruda, DEJT 31/03/2023).
Disponível em: https://consultadocumento.tst.jus.br/consultaDocumento/acordao.do?anoProcInt=2019&numProcInt=215166&dtaPublicacaoStr=31/03/2023%2007:00:00&nia=8055041.

Tráfico de Pessoas[98]

Art. 149-A. Agenciar, aliciar, recrutar, transportar, transferir, comprar, alojar ou acolher pessoa, mediante grave ameaça, violência, coação, fraude ou abuso, com a finalidade de:

I - remover-lhe órgãos, tecidos ou partes do corpo;

II - submetê-la a trabalho em condições análogas à de escravo;

III - submetê-la a qualquer tipo de servidão;

IV - adoção ilegal; ou

V - exploração sexual.

Pena - reclusão, de 4 (quatro) a 8 (oito) anos, e multa.

§1º. A pena é aumentada de um terço até a metade se:

I - o crime for cometido por funcionário público no exercício de suas funções ou a pretexto de exercê-las;

II - o crime for cometido contra criança, adolescente ou pessoa idosa ou com deficiência;

---

[98] **SUPREMO TRIBUNAL FEDERAL.** EXTRADIÇÃO EXECUTÓRIA. GOVERNO DA BÉLGICA. PEDIDO INSTRUÍDO COM OS DOCUMENTOS NECESSÁRIOS À SUA ANÁLISE. ATENDIMENTO AOS REQUISITOS DA LEI DE MIGRAÇÃO (LEI 13.445/2017) E DO TRATADO BILATERAL DE EXTRADIÇÃO VIGENTE ENTRE AS PARTES (DECRETO 41.909/57). POSSIBILIDADE DE ENTREGA DO SÚDITO ALIENÍGENA AO ESTADO REQUERENTE. IMPUTAÇÃO DO CRIME DE TRÁFICO DE PESSOAS AGRAVADO. DUPLA TIPICIDADE CONFIGURADA E VERIFICAÇÃO DOS DEMAIS REQUISITOS AUTORIZADORES DA EXTRADIÇÃO. SUPOSTA INIMPUTABILIDADE DO EXTRADITANDO. IMPOSSIBILIDADE DE ANÁLISE ATRAVÉS DE PROCESSO DE EXTRADIÇÃO. ADOÇÃO, NO BRASIL, DO SISTEMA BELGA OU DA CONTENCIOSIDADE LIMITADA. PRECEDENTES. AUSÊNCIA DE PRESCRIÇÃO DO DELITO EM AMBOS OS ESTADOS. PEDIDO DEFERIDO, OBSERVADO O DISPOSTO NOS ARTS. 95 E 96 DA LEI Nº 13.445/2017. 1. O presente pedido extradicional encontra respaldo na Carta da República, que, em seu artigo 5º, inciso LII, autoriza – como regra – a extradição de estrangeiros, condição suportada pelo extraditando, que é cidadão turco. O requerimento veio instruído com os documentos necessários à sua análise, tendo sido observados os requisitos da Lei de Migração (Lei 13.445/17) e do Tratado de Extradição entre o Governo da República Federativa do Brasil e o Governo da Bélgica, promulgado no Brasil pelo Decreto 41.909, de 29/7/1957. 2. O fato delituoso imputado ao extraditando corresponde, no direito pátrio, ao crime de tráfico de pessoas agravado (artigo 149-A, II e IV, e § 1º, II e IV, do Código Penal). Observou-se, assim, o requisito da dupla tipicidade, previsto no art. 82, II, da Lei 13.445/17. Demais requisitos que autorizam a extradição, mostram-se igualmente preenchidos. 3. O sistema belga – ou de contenciosidade limitada – que rege o processo de extradição passiva, no Brasil (art. 91, § 1º, da Lei de Migração), não autoriza a análise, pelo SUPREMO TRIBUNAL FEDERAL, de questões atinentes à avaliação do material probatório produzido na investigação efetivada pelo Estado requerente e, por esse motivo, também é insuscetível de análise, em processo de extradição, suposta inimputabilidade do extraditando. Precedentes. Dessa forma, 'cabe ao Estado requerente a análise sobre aplicação de pena ou medida de segurança ao extraditando' (Ext 932, Rel. Min. JOAQUIM BARBOSA, Tribunal Pleno, DJe de 28/3/2008). 4. No caso concreto, tanto pela legislação internacional como pela legislação pátria, o prazo prescricional ainda não foi alcançado. 5. Pedido extradicional deferido, ficando condicionada a entrega de VEDAT KAVRETLI (a) à decisão discricionária do Presidente da República; (b) à formalização, pelo Estado requerente, dos compromissos previstos no art. 96 da Lei 13.445/17; e (c) à conclusão dos processos penais a que o extraditando eventualmente responde no Brasil ou ao cumprimento das respectivas penas, na forma do art. 95, caput, da Lei 13.445/17. Indeferido o pedido de conversão do julgamento em diligência. (Ext 1655, Relator(a): ALEXANDRE DE MORAES, Primeira Turma, julgado em 17-08-2021, PROCESSO ELETRÔNICO DJe-166 DIVULG 19-08-2021 PUBLIC 20-08-2021)
Disponível em: https://portal.stf.jus.br/jurisprudencia/obterInteiroTeor.asp?idDocumento=756863142.

III - o agente se prevalecer de relações de parentesco, domésticas, de coabitação, de hospitalidade, de dependência econômica, de autoridade ou de superioridade hierárquica inerente ao exercício de emprego, cargo ou função; ou

IV - a vítima do tráfico de pessoas for retirada do território nacional.

§2º. A pena é reduzida de um a dois terços se o agente for primário e não integrar organização criminosa.

Aliciamento para o fim de emigração[99]

Art. 206 - Recrutar trabalhadores, mediante fraude, com o fim de levá-los para território estrangeiro.

Pena - detenção, de 1 (um) a 3 (três) anos e multa.

Aliciamento de trabalhadores de um local para outro do território nacional[100]

Art. 207 - Aliciar trabalhadores, com o fim de levá-los de uma para outra localidade do território nacional:

Pena - detenção de um a três anos, e multa.

§1º. Incorre na mesma pena quem recrutar trabalhadores fora da localidade de execução do trabalho, dentro do território nacional, mediante fraude ou cobrança de qualquer quantia do trabalhador, ou, ainda, não assegurar condições do seu retorno ao local de origem.

---

[99] **SUPERIOR TRIBUNAL DE JUSTIÇA**
PENAL E PROCESSUAL PENAL. AGRAVO REGIMENTAL NO AGRAVO RECURSO ESPECIAL. ALICIAMENTO PARA O FIM DE EMIGRAÇÃO E ESTELIONATO. DOSIMETRIA. FUNDAMENTAÇÃO IDÔNEA. AGRAVO REGIMENTAL DESPROVIDO. 1. A pena do agravante foi devidamente majorada em razão das gravíssimas consequências da conduta, uma vez que as vítimas foram colocadas em situação de risco em território estrangeiro, iludidos com a promessa de vagas de empregos, realizaram sacrifícios financeiros para empreender o projeto, como venda de patrimônio e contração de dívidas; outros, ainda, pediram demissão de seus empregos. 2. Os critérios adotados pela jurisprudência e pela doutrina, diante do silêncio do legislador em estabelecer parâmetros para o aumento da pena-base, são meramente indicativos e não vinculantes, sendo possível, teoricamente, estabelecer a pena-base no patamar máximo com fundamento em apenas uma circunstância judicial desabonadora. 3. Agravo regimental desprovido. (AgRg no AREsp n. 2.491.905/SP, relator Ministro Ribeiro Dantas, Quinta Turma, julgado em 27/2/2024, DJe de 1/3/2024.)
Disponível em: https://processo.stj.jus.br/SCON/GetInteiroTeorDoAcordao?num_registro=202303879756&dt_publicacao=01/03/2024).

[100] **TRIBUNAL REGIONAL DO TRABALHO DA 6ª REGIÃO**
RECURSO ORDINÁRIO. DANO MORAL. CARACTERIZAÇÃO. Arregimentar trabalhadores para trabalhar em região distante e distinta da que eles residem mediante promessas que não restam cumpridas, obrigando-os a arcar com despesas de moradia e saúde como se deu no caso dos autos, revela o engodo e o engano, vulnerabilizando o empregado e vilipendiando a sua honra e dignidade. Inaceitável a atitude do reclamado, que se revela ilícita e geradora de dano moral. Trata-se de postula inadmissível e inaceitável que deve ser veementemente repudiada pelo Poder Judiciário. (ROT 0001390-22.2013.5.06.0013. Órgão Julgador: Segunda Turma. Relator: Desembargador Fábio André de Farias. Data do Julgamento: 11/07/2018).
Disponível em: https://acordaos.trt6.jus.br/acordaos/exibirInteiroTeor?documento=801112018.

§2º. A pena é aumentada de um sexto a um terço se a vítima é menor de dezoito anos, idosa, gestante, indígena ou portadora de deficiência física ou mental.

NÍVEL NACIONAL:

Marco sobre legislación penal y migratoria nacional (comparación entre el derecho escrito y el derecho en acción)

A Lei n. 13.445/2017[101] é a Lei de Migração.

Casos prácticos de jurisprudencia de las cortes nacionales en el sector agrícola o en otros sectores

Com abrangência **nacional**, tanto o Supremo Tribunal Federal quanto o Tribunal Superior do Trabalho possuem decisões sobre o trabalho em condição análoga à de escravo (exemplos abaixo):

EMBARGOS DE DECLARAÇÃO. AGRAVO DE INSTRUMENTO EM RECURSO DE REVISTA. AÇÃO CIVIL PÚBLICA - TRABALHO DOMÉSTICO EM CONDIÇÕES ANÁLOGAS À ESCRAVIDÃO - RECONHECIMENTO DA IMPRESCRITIBILIDADE DO DIREITO ABSOLUTO A NÃO ESCRAVIZAÇÃO . RESPONSABILIDADE SOLIDÁRIA - GRUPO FAMILIAR. VÍNCULO DE EMPREGO VERSUS TRABALHO EM CONDIÇÃO ANÁLOGO À DE ESCRAVO - CONFISSÃO REAL. INDENIZAÇÃO POR DANO MORAL - VALOR ARBITRADO. VÍCIOS INEXISTENTES. Não há falar em omissão quanto ao exame da alegada confissão real da trabalhadora, visto que esta 2ª Turma deixou explicitamente consignado que " o TRT não passou ao largo da alegada confissão da obreira, ponderando, contudo, que, ' Independentemente de a obreira ter confessado em audiência que residiu sozinha em imóvel da corré Sonia (pelo que se infere a partir de 2011 até 2017), a prova dos autos deixa indene de dúvidas que, Neide prestou serviços como empregada doméstica, inicialmente à corré Sônia, mas estendendo-se aos demais réus, ao longo de todo o período reconhecido pela sentença, restando afastada a alegação de comodato de imóvel em prol da trabalhadora' ". Diante desse quadro fático, de inviável reapreciação nesta instância extraordinária (Súmula/TST nº 126), este Colegiado concluiu que, " não há dúvida de que a trabalhadora prestou serviço em condição análoga à de escravo, com restrição da liberdade e em situação degradante e aviltante à dignidade humana, privada de salários e das mínimas condições de higiene, saúde e alimentação " e que tal " Situação que perdurou ao longo de todo o período apurado, e não somente depois do ano de 2017, como alegado no recurso ". Na sequencia, enfrentando expressamente à alegada confissão, a Turma pontuou que " não prospera a tese de que a suposta confissão da obreira afastou a situação análoga à de escravidão e, por consequência a alegação de ofensa ao art. 390, §2º, do CPC ", " Isso porque, o Tribunal Regional, ao firmar convicção quanto aos fatos, sopesou todos os depoimentos para

[101] Disponível em: https://www.planalto.gov.br/ccivil_03/_ato2015-2018/2017/lei/l13445.htm

concluir que trabalhadora esteve submetida à situação degradante e indigna de trabalho ", destacando que " o Tribunal Regional decidiu em consonância com o que prescreve o artigo 765 da CLT, cujo teor estabelece que o Juiz detém ampla liberdade na direção do processo, competindo-lhe velar pelo rápido andamento das causas, bem como com o artigo 371 do CPC. Tampouco há falar em contradição , pois diz-se contraditória a decisão que traz proposições entre si inconciliáveis, isto é, quando as partes que a integram (ementa, fundamentação e conclusão) revelam-se incompatíveis, o que não ocorreu na hipótese. Com efeito, do acórdão embargado extrai-se claramente o fundamento pelo qual " o reconhecimento do vínculo de emprego não exclui o enquadramento do trabalho escravo contemporâneo ". No que se refere à prescrição apontada - tema central do acórdão -, verifica-se que esta 2ª Turma apresentou extensa fundamentação para afastar a incidência da prescrição trabalhista na espécie, mormente porque o trabalhador, submetido à condição análogo à de escravo, privado da sua liberdade e sujeito a todo tipo de violência física e moral, não tem condições de acessar o Poder Judiciário em igualdade de condições aos demais empregados com vínculo de emprego formal. N o que tange ao valor da indenização por dano moral individual , ficaram consignados os critérios de fixação da quantia indenizatória, os quais devem partir dos elementos consagrados na doutrina e na jurisprudência, sobretudo a extensão do dano, o grau de culpa dos autores, a condição da vítima e a capacidade financeira dos réus. Portanto, não se vislumbra o alegado vício na fundamentação do acórdão turmário. E nem se diga que este Colegiado ignorou a capacidade econômica dos réus, haja vista que tal circunstância serviu de base para redução do montante fixado a título de dano moral coletivo. Assim, não evidenciados quaisquer dos vícios especificados nos artigos 1.022 do CPC e 897-A da CLT, não se viabiliza o acolhimento dos embargos de declaração. Embargos de declaração rejeitados (TST. EDCiv-RRAg n. 1000612-76.2020.5.02.0053. 2ª Turma. Relatora: Liana Chaib. Julgamento: 24/04/2024. Publicação: 26/04/2024).

RECURSO DE REVISTA INTERPOSTO NA VIGÊNCIA DA LEI 13.467/2017 E DA IN 40 DO TST. RITO SUMARÍSSIMO. COMPETÊNCIA EM RAZÃO DO LUGAR. AJUIZAMENTO DA AÇÃO NO FORO DO DOMICÍLIO DO AUTOR E DA ARREGIMENTAÇÃO (PIAUÍ). LABOR REALIZADO EM LAVOURAS DE CANA-DE-AÇÚCAR DE DUAS UNIDADES DISTINTAS DA FEDERAÇÃO (MINAS GERAIS E SÃO PAULO). EMPREGADOR COM ATUAÇÃO EM TRÊS UNIDADES DA FEDERAÇÃO. SITUAÇÃO EXCEPCIONAL DE HIPOSSUFICIÊNCIA EXTREMA DO TRABALHADOR, ANTE A COMPROVAÇÃO DE QUE O LABOR OCORREU EM SITUAÇÃO ANÁLOGA A TRABALHO ESCRAVO. TRANSCENDÊNCIA JURÍDICA RECONHECIDA. Nos termos do art. 651, caput , da CLT, a competência para o ajuizamento de reclamação trabalhista, em geral, "é determinada pela localidade onde o empregado, reclamante ou reclamado, prestar serviços ao empregador, ainda que tenha sido contratado noutro local ou no estrangeiro". A CLT também faculta ao empregado optar entre apresentar reclamação trabalhista no foro da celebração do contrato ou no local da prestação de serviços, nas situações em que o empregador realiza atividades fora do lugar do contrato de trabalho (artigo 651, §3º, da CLT). De modo excepcional, contudo, esta Corte Superior tem adotado o entendimento no sentido de se considerar válida a propositura da ação trabalhista no foro do domicílio do reclamante, nos casos em que a empresa preste serviços em âmbito nacional, e ao menos a arregimentação ou a contratação tenham ocorrido neste local. O caso dos autos demonstra a arregimentação no Piauí, estado diverso da prestação laboral, a qual ocorreu em fazendas de cana-de-açúcar de Minas Gerais e São Paulo, a demonstrar a atuação nacional do réu ao contratar e promover o labor em três unidades distintas da federação. Apresenta, ainda, outra situação excepcional, senão excepcionalíssima, consistente na comprovação de hipossuficiência extrema, porquanto comprovado que o trabalho ocorreu em condições análogas à escravidão. O Regional consigna que o reclamante foi arregimentado juntamente com vários outros trabalhadores rurais, alguns deles analfabetos, na cidade de Valença , Piauí , para atividades em fazendas de plantio de cana-de-açúcar nas cidades de Delta/MG e Ituverava/SP, distantes cerca de 2.200km do local da

arregimentação. O acórdão revela, ainda, que o labor deu-se em condições análogas à de escravo, pois chegaram à cidade de Delta-MG e o réu dividiu os trabalhadores em três casas, apresentando-lhes uma dívida de R$9.000,00, a título de alimentação, EPI' s e habitação. As casas eram sujas, sem móveis, algumas sem fogão e geladeira, não havendo camas, armadores de rede ou sequer colchões para dormir , tendo o autor e seus colegas de trabalho dormido em papelões no chão por vários dias. Além disso, relata-se o descumprimento do pagamento ajustado, a inexistência de banheiros no local de trabalho nas lavouras e dificuldade para sair dessas condições, só tendo conseguido retornar para casa, com os demais trabalhadores, após fretamento de ônibus por familiares e autoridades do Piauí. Frente a esse contexto excepcionalíssimo, reitere-se, o Regional entendeu que a regra de " competência territorial prevista no art. 651 da CLT há que se coadunar com o princípio constitucional da inafastabilidade da jurisdição e da proteção ao hipossuficiente, de modo a permitir a este que ajuíze a sua ação na localidade em que tenha melhores condições de demandar ". E concluiu que " a remessa da demanda para local distinto da residência do demandante inviabilizaria o processamento da reclamação trabalhista, contrariando regra constitucional de hierarquia prevalente, qual seja, a garantia do livre acesso ao Judiciário, prevista no art. 5º, XXXV, da CF/1988 ." Dignas de nota as Convenções nºs 29 e 105 da Organização Internacional do Trabalho (OIT), ambas ratificadas pela República Federativa do Brasil, com status equivalente às emendas constitucionais, nos termos do art. 5º, § 3º, da Constituição Federal. Entende-se, desse modo, configurada situação peculiar a autorizar a incidência da regra excepcional do § 3º do art. 651 da CLT, porquanto obrigar o autor a ajuizar a demanda no foro onde foi submetido , pelo recorrente , à condição de escravidão não se coaduna com a exegese do dispositivo celetista, tampouco das Convenções nºs 29 e 105 da OIT. Assim, em razão dessas peculiaridades, não há violação aos artigos 5º, XXXV e LIV, da Constituição Federal. A alegada violação do art. 651, caput e § 3º, da CLT bem como a tese de divergência jurisprudencial encontram óbice no § 9º do art. 896 da CLT . Transcendência jurídica configurada. Recurso de revista não conhecido (TST. RR - 301-73.2020.5.22.0109. 6ª Turma. Relator: Augusto Cesar Leite de Carvalho. Julgamento: 06/03/2024. Publicação: 08/03/2024).

ARGUIÇÃO DE DESCUMPRIMENTO DE PRECEITO FUNDAMENTAL – CABIMENTO – SUBSIDIARIEDADE. A adequação da arguição de descumprimento de preceito fundamental pressupõe inexistência de meio jurídico para sanar lesividade – artigo 4º da Lei nº 9.882/1999. PORTARIA – CADASTRO DE EMPREGADORES – RESERVA LEGAL – OBSERVÂNCIA. Encerrando portaria, fundamentada na legislação de regência, divulgação de cadastro de empregadores que tenham submetido trabalhadores a condição análoga à de escravo, sem extravasamento das atribuições previstas na Lei Maior, tem-se a higidez constitucional. CADASTRO DE EMPREGADORES – PROCESSO ADMINISTRATIVO – CONTRADITÓRIO E AMPLA DEFESA – OBSERVÂNCIA. Identificada, por auditor-fiscal, exploração de trabalho em condição análoga à de escravo e lavrado auto de infração, a inclusão do empregador em cadastro ocorre após decisão administrativa irrecorrível, assegurados o contraditório e a ampla defesa. CADASTRO DE EMPREGADORES – NATUREZA DECLARATÓRIA – PRINCÍPIO DA PUBLICIDADE. Descabe enquadrar, como sancionador, cadastro de empregadores, cuja finalidade é o acesso à informação, mediante publicização de política de combate ao trabalho escravo, considerado resultado de procedimento administrativo de interesse público (STF. ADPF 509. Tribunal Pleno. Relator(a): Min. Marco Aurélio. Julgamento: 16/09/2020. Publicação: 05/10/2020).

EMENTA PENAL. REDUÇÃO A CONDIÇÃO ANÁLOGA A DE ESCRAVO. ESCRAVIDÃO MODERNA. DESNECESSIDADE DE COAÇÃO DIRETA CONTRA A LIBERDADE DE IR E VIR. DENÚNCIA RECEBIDA. Para configuração do crime do art. 149 do Código Penal, não é necessário que se prove a coação física da liberdade de ir e vir ou mesmo o cerceamento da liberdade de locomoção, bastando a submissão da vítima “a trabalhos forçados ou a jornada exaustiva” ou “a condições degradantes de

trabalho", condutas alternativas previstas no tipo penal. A "escravidão moderna" é mais sutil do que a do século XIX e o cerceamento da liberdade pode decorrer de diversos constrangimentos econômicos e não necessariamente físicos. Priva-se alguém de sua liberdade e de sua dignidade tratando-o como coisa e não como pessoa humana, o que pode ser feito não só mediante coação, mas também pela violação intensa e persistente de seus direitos básicos, inclusive do direito ao trabalho digno. **A violação do direito ao trabalho digno impacta a capacidade da vítima de realizar escolhas segundo a sua livre determinação. Isso também significa "reduzir alguém a condição análoga à de escravo".** Não é qualquer violação dos direitos trabalhistas que configura trabalho escravo. Se a violação aos direitos do trabalho é intensa e persistente, se atinge níveis gritantes e se os trabalhadores são submetidos a trabalhos forçados, jornadas exaustivas ou a condições degradantes de trabalho, é possível, em tese, o enquadramento no crime do art. 149 do Código Penal, pois os trabalhadores estão recebendo o tratamento análogo ao de escravos, sendo privados de sua liberdade e de sua dignidade. Denúncia recebida pela presença dos requisitos legais (STF. Inq n. 3412. Tribunal Pleno. Relator(a): Min. Marco Aurélio. Redator(a) do acórdão: Min. Rosa Weber. Julgamento: 29/03/2012. Publicação: 12/11/2012).

SUPERIOR TRIBUNAL DE JUSTIÇA (STJ)

Competência da Secretaria de Inspeção de Trabalho - SIT para inclusão/exclusão no Cadastro de Empregadores que submetem trabalhadores a condições análogas às de escravo.

"PROCESSUAL CIVIL E ADMINISTRATIVO. AGRAVO REGIMENTAL NO MANDADO DE SEGURANÇA. INCLUSÃO NO CADASTRO DE EMPREGADORES QUE SUBMETEM TRABALHADORES A CONDIÇÕES ANÁLOGAS ÀS DE ESCRAVO. ATRIBUIÇÃO DA SECRETARIA DE INSPEÇÃO DO TRABALHO - SIT. ILEGITIMIDADE PASSIVA AD CAUSAM DO MINISTRO DE ESTADO DO TRABALHO E EMPREGO. INCOMPETÊNCIA DO STJ PARA PROCESSAMENTO E JULGAMENTO DO FEITO. 1. Os recursos interpostos com fulcro no CPC/1973 sujeitam-se aos requisitos de admissibilidade nele previstos, conforme diretriz contida no Enunciado Administrativo n. 2 do Plenário do STJ. 2. Nos termos da jurisprudência desta Corte, os atos de inclusão/exclusão no Cadastro de Empregadores que submetem trabalhadores a condições análogas às de escravo competem à Secretaria de Inspeção de Trabalho - SIT e não ao Ministro de Estado do Trabalho e Emprego, razão pela qual falece competência ao STJ para processar e julgar o presente mandamus, tendo em vista a ilegitimidade passiva da autoridade apontada como coatora. Precedentes. 3. Agravo regimental não provido" (STJ, AgRg no MS 21.158/DF, Rel. Ministro BENEDITO GONÇALVES, PRIMEIRA SEÇÃO, DJe de 04/03/2021).

HC

HABEAS CORPUS. REDUÇÃO À CONDIÇÃO ANÁLOGA À DE ESCRAVO (ART. 149 DO CÓDIGO PENAL). AUSÊNCIA DE COAÇÃO FÍSICA OU MORAL. SUBMISSÃO A CONDIÇÕES DEGRADANTES DE TRABALHO. ADEQUAÇÃO TÍPICA. PRECEDENTES. INÉPCIA DA DENÚNCIA. NÃO OCORRÊNCIA. TRANCAMENTO DO PROCESSO POR AUSÊNCIA DE JUSTA CAUSA. NÃO CABIMENTO. ANÁLISE SOBRE A MATERIALIDADE E A AUTORIA DO DELITO, EM REGRA, INVIÁVEL NA VIA ELEITA. ORDEM DENEGADA. (HC 638574 - MG - 2021/0001286-3)

No estado do **Espírito Santo** há o Tribunal Regional do Trabalho (TRT) da 17ª Região, enquanto em no estado de **Minas Gerais** o TRT da 3ª Região. Ambos possuem decisões sobre o trabalho em condição análoga à de escravo.

No TRT da 17ª Região, destacam-se os autos n. 0000572-52.2017.5.17.0101 em que Quatro empresas que atuavam em cadeia produtiva para a construção de uma torre de telefonia no Norte do Espírito Santo foram condenadas, solidariamente, por submeter trabalhadores a condições

análogas às de escravos. A situação foi flagrada em fiscalização da Secretaria Regional do Trabalho e Emprego (SRTE/ES), que alertou o Ministério Público do Trabalho (MPT-ES), autor da ação civil pública.

No TRT da 3ª Região, destacam-se:

0011321-95.2022.5.03.0149 (ROT) (PJe - assinado em 01/03/2024)

Disponibilização: 04/03/2024. Órgão Julgador: Oitava Turma

Relator(a)/Redator(a): Convocado Jesse Claudio Franco de Alencar

AUTO DE INFRAÇÃO. TRABALHO ESCRAVO. PRODUTOR RURAL. CRITÉRIO DA DUPLA VISITA. À luz do art. 2º da Portaria SEPT/ME n. 396/2021, o critério da dupla visita é afastado quando constatado trabalho em condições análogas às de escravo ou trabalho infantil, bem assim em situações nas quais se constata a violação de normas sobre segurança e medicina do trabalho, colocando em risco a saúde e segurança dos empregados.

(TRT da 3.ª Região; PJe: 0011321-95.2022.5.03.0149 (ROT); Disponibilização: 04/03/2024; Órgão Julgador: Oitava Turma; Relator(a)/Redator(a) Convocado Jesse Claudio Franco de Alencar).

0010007-77.2023.5.03.0150 (ROT) (PJe - assinado em 18/07/2023)

Disponibilização: 20/07/2023. Órgão Julgador: Décima Turma

Relator(a)/Redator(a): Taisa Maria M. de Lima

TRABALHO EM CONDIÇÃO ANÁLOGA À DE ESCRAVO. DEFINIÇÃO. Conforme o art. 149, do Código Penal, e os arts. 6º e 7º, da Instrução Normativa 139/18, da Secretaria de Inspeção do Trabalho, do Ministério do Trabalho e Emprego, a caracterização do trabalho em condição análoga à de escravo pressupõe, isoladamente ou em conjunto, trabalho forçado, jornada laboral exaustiva, condição degradante de trabalho e restrições de locomoção, inclusive por meio de vigilância ostensiva e do apoderamento de documentos ou objetos pessoais (TRT da 3.ª Região; PJe: 0010007-77.2023.5.03.0150 (ROT); Disponibilização: 20/07/2023; Órgão Julgador: Décima Turma; Relator(a)/Redator(a) Taisa Maria M. de Lima).

0010606-96.2021.5.03.0049 (ROT) (PJe - assinado em 01/12/2022)

Disponibilização: 02/12/2022. DEJT/TRT3/Cad.Jud. Página 1192. Boletim: Sim.

Órgão Julgador: Quarta Turma

Relator(a)/Redator(a): Paula Oliveira Cantelli

Tema: DANO MORAL - INDENIZAÇÃO

TRABALHO ESCRAVO. JORNADAS EXAUSTIVAS. LIMITAÇÃO DO DIREITO DE IR E VIR. NORMAS INTERNAS E INTERNACIONAIS DE DIREITOS HUMANOS. DANO MORAL. INDENIZAÇÃO DEVIDA. 1. As Convenções 29 e 105, da Organização Internacional do Trabalho, ambas ratificadas pelo Brasil, preveem o trabalho forçado ou obrigatório e ampliaram o conceito de trabalho escravo, na esteira do artigo 149, do Código Penal e da Instrução Normativa MTP n.º 2, de 22 de janeiro de 2021. As referidas normas encontram ressonância na Declaração Universal dos Direitos do Homem, de 1948, na Convenção Suplementar das Nações Unidas sobre a Abolição da Escravidão, Tráfico de Escravos e Instituições e Práticas Semelhantes à Escravidão, de 1965, no Pacto Internacional dos Direitos Econômicos, Sociais e Culturais, de 1966, no Pacto de São José da Costa Rica, de 1969. 2. O

Conselho Nacional de Justiça, por meio da Recomendação 123, de 07 de janeiro de 2022, recomenda aos órgãos do Poder Judiciário brasileiro a observância dos tratados e convenções internacionais de direitos humanos e o uso da jurisprudência da Corte Interamericana de Direitos Humanos, em exercício do controle de convencionalidade. 3. No caso vertente, a vasta prova documental produzida evidencia que o autor trabalhou para o réu ao longo de quatorze anos, percebendo o montante equivalente à metade do salário mínimo, em extensas jornadas (formadas por períodos de quase vinte horas, eis que permanecia em prontidão por 12 horas), sem a concessão de repouso semanal remunerado e nem de férias. 4. Logo, a conduta do réu é revestida de gravidade suficiente para gerar dano moral. 5. Recurso ordinário conhecido e provido no aspecto para majorar o quantum indenizatório fixado na Origem (TRT da 3.ª Região; PJe: 0010606-96.2021.5.03.0049 (ROT); Disponibilização: 02/12/2022, DEJT/TRT3/Cad.Jud, Página 1192; Órgão Julgador: Quarta Turma; Relator(a)/Redator(a) Paula Oliveira Cantelli).

No estado do **Rio Grande do Sul** há o Tribunal Regional do Trabalho 4ª Região, onde há condenações referentes ao trabalho escravo e/ou tráfico de pessoas para fins de trabalho escravo, sob a ótica do "trabalho análoga à escravidão ou análogo a escravo".

As decisões judiciais, no que diz respeito aos meios para proteção das vítimas efetivamente realizados no país, determinam medidas práticas para dar efetividade às decisões, especialmente para acabar com a situação análoga à escravidão, que foi objeto do julgamento. Para além disso, em caráter amplo e nacional, se tem legislação específica, que depende sempre de fiscalização para a sua efetivação.

Na área da agricultura, que foi a área de delimitação da pesquisa de decisões judiciais, se observa que um dos principais atores são empresas - o que chama a atenção - de diversos tamanhos, de pequenas a grandes empresas. Essas empresas, em alguns casos, agem por meio de agenciadores de trabalhadores em regiões mais pobres do Brasil, que trazem esses trabalhadores para a região do Rio Grande do Sul, com a promessa de salários e todos os demais direitos trabalhistas. No entanto, e aí que se caracteriza o trabalho análogo à escravidão, quando esses trabalhadores são "entregues" nos locais de trabalho, a situação muda drasticamente e as questões legais são esquecidas.

No TRT da 4ª Região, destacam-se:

0020203-76.2023.5.04.0733 (ROT)[102]

Data do julgamento: 13 de março de 2024;

Orgão Julgador: 3ª Turma do TRT4; Relator: Gilberto Souza dos Santos

Neste caso, uma empresa, em conjunto com produtores rurais agricultores do cultivo do fumo, sofreu um auto de infração diante da existência de trabalhadores rurais contratados de modo informal tendo os mesmos sido submetidos à condição de escravos. A empresa foi incluída no cadastro de empregadores que tenham submetido trabalhadores a condições análogas à de escravo. Em razão disso, a empresa busca afastar sua responsabilidade, alegando não compor grupo econômico com os produtores rurais. Na sentença que formou coisa julgada em processo anterior, restou consignado na decisão que havia uma cadeia produtiva do fumo pelo fato de que os produtores rurais realizam o cultivo do fumo para depois vender à empresa autuada. A relação

[102] Decisão judicial na íntegra disponível em: https://pesquisatextual.trt4.jus.br/pesquisas/rest/download/acordao/pje/oZWj1JOHJxAZk7Cj7f2xAQ

ocorre da seguinte forma: a empresa financia a produção, dá assistência técnica e compra de toda a produção, e o produtor rural se compromete com a disponibilização da área de terras e com a mão de obra necessária em todas as etapas do cultivo do fumo. Entre eles ocorre um contrato de integração A Auditoria Fiscal do Trabalho verificou a existência de trabalhadores informais, prestando serviços a um casal de produtores rurais, tendo sido aplicada a Lei n. 5.889/73[103], que regula as relações de trabalho rural, tendo sido resgatados da informalidade e das condições degradantes.

O Desembargador Relator decidiu que a empresa "exercia o controle econômico, bem como sobre as atividades exercidas, tendo se beneficiado do serviço prestado por trabalhadores em condições análogas à escravidão". Com isso, após o trânsito em julgado, voltou a ser incluída no Cadastro de Empregadores que tenham submetido trabalhadores a condições análogas à de escravo por força do disposto no artigo 1º da Portaria Interministerial MTPS/MMIRDH nº 4, de 11 de maio de 2016[104]. Porém, venceu o voto divergente no sentido de que: (i) inexistiu a obstaculização de locomoção, inclusive porque os trabalhadores residem em suas próprias propriedades; e (ii) foi realizado o pagamento ao final das safras em dinheiro; (iii) foi recomendado que se realizasse um TAC (Termo de Ajuste de Conduta: resolução consensual de conflitos[105]) adicional, pois já havia sido feito um TAC que, segundo consta na decisão, havia sido assinado e já estava sendo cumprido. Em razão disso, foi acolhido parcialmente o recurso ordinário da empresa para (a) afastar a determinação de inscrição da empresa na chamada "Lista Suja"; (b) registrar a conveniência de TAC adicional para adiantamentos salariais, ao longo das safras.

0020326-21.2023.5.04.0201 ROT[106]

Data do julgamento: 11/03/2024

Órgão julgador: 8ª Turma do TRT4; Relatora: Luciane Cardoso Barzotto

O caso em questão cita como fundamento o conceito de escravidão moderna dito pela Ministra do STF Rosa Weber: "Como revela a evolução do direito internacional sobre o tema, a "escravidão moderna" é mais sutil e o cerceamento da liberdade pode decorrer de diversos constrangimentos econômicos e não necessariamente físicos. O ato de privar alguém de sua liberdade e de sua dignidade, tratando-o como coisa e não como pessoa humana, é repudiado pela ordem constitucional, quer se faça mediante coação, quer pela violação intensa e persistente de seus direitos básicos, inclusive do direito ao trabalho digno.

Cita, também, a Portaria MTB 1129/2017, que dispõe sobre os conceitos de trabalho forçado, jornada exaustiva e condições análogas à de escravo, com o objetivo de disciplinar a concessão de seguro-desemprego[107].

---

[103] Disponível em: https://www.planalto.gov.br/ccivil_03/leis/l5889.htm

[104] Disponível em: https://www.legisweb.com.br/legislacao/?id=320458

[105] Normativa que criou o TAC disponível em: https://www.gov.br/funai/pt-br/acesso-a-informacao/corregedoria/instrucao_normativa_n__4__de_21_de_fevereiro_de_2020___instrucao_normativa_n__4__de_21_de_fevereiro_de_2020___dou___imprensa_nacional.pdf

[106] Decisão judicial na íntegra disponível em: https://pesquisatextual.trt4.jus.br/pesquisas/rest/download/acordao/pje/3L-hPztj79urQPbuqrK7vg

[107] A Ministra Rosa Weber é contra a serem estabelecidos tais conceitos porque implicaria em engessa-los, poderia não permitir a proteção de direitos fundamentais indo contra, também, a compromissos internacionais de caráter supralegal assumidos pelo Brasil. Por isso, ela concedeu, em 2017, liminar para suspender a Portaria MTB 1129/2017, na Arguição de Descumprimento de Preceito Fundamental (ADPF) 489.

E essa fundamentação foi utilizada para justificar os honorários arbitrados em 15% em favor dos advogados da parte Reclamante diante da condenação obtida em face da Reclamada.

A violação do direito ao trabalho digno, com impacto na capacidade da vítima de realizar escolhas segundo a sua livre determinação, também significa "reduzir alguém à condição análoga à de escravo".

No estado de **São Paulo** há o Tribunal Regional do Trabalho 15ª Região, rasil, que trazem esses trabalhadores para a região do Rio Grande do Sul, com a promessa de salários e todos os demais direitos trabalhistas. No entant-se:

TRIBUNAL REGIONAL DO TRABALHO 15a REGIÃO

"2.b - **Indenização por dano moral -** Dano moral, segundo Yussef Said Cahali, é "tudo aquilo que molesta gravemente a alma humana, ferindo-lhe gravemente os valores fundamentais inerentes à sua personalidade ou reconhecidos pela sociedade em que está integrado, qualifica-se, em linha de princípio, como dano moral; não há como enumerá-los exaustivamente, evidenciando-se na dor, na angústia, no sofrimento, na tristeza pela ausência de um ente querido falecido; no desprestígio, na desconsideração social, no descrédito à reputação, na humilhação pública, no devassamento da privacidade; no desequilíbrio da normalidade psíquica, nos traumatismos emocionais, na depressão ou no desgaste psicológico, nas situações de constrangimento moral." (citado pelo Desembargador Federal do Trabalho Sebastião Geraldo de Oliveira, na Obra Indenização por Acidente de Trabalho e Doenças Ocupacionais, Editora Ltr, 7ª Edição, 2013, pág. 237). A reclamante afirmou que tem direito a uma indenização por danos morais, em razão da ausência de instalações sanitárias e de local apropriado para a realização de suas refeições, nos termos da NR 31, o que foi negado pela reclamada. Para a solução da controvérsia, foi produzida prova oral. A autora declarou que "... não havia banheiro no local de trabalho, nem área de vivência, tinha no ônibus, mas o turmeiro não montava, não recebia água potável, trazia de casa, nem sempre tinha água no ônibus para reabastecer...". A testemunha da autora depôs que "... trabalhou para a ré de 17/05/2015 até 09/11/2016, na mesma turma que a autora, ... que não havia banheiro na lavoura; que também não tinha área de vivência para usufruir a refeição; que levavam água potável de casa; que como não tinha barraca sanitária se tivessem que satisfazer as necessidades fisiológicas tinha que ser no pomar ou embaixo do "bag";...". Reconheço, portanto, com base na prova oral produzida, que, no período em que trabalhou para a reclamada, a autora não contava com instalações sanitárias no local de trabalho nem local apropriado para realizar as suas refeições, bem como satisfazia suas necessidades fisiológicas na lavoura, sem proteção à sua intimidade. Dessa forma, as condições de trabalho acima mencionadas, principalmente em relação à ausência de instalações sanitárias, o que acabava obrigando a reclamante a realizar suas necessidades fisiológicas na lavoura, a céu aberto, são degradantes, ofensivas à dignidade da pessoa humana, consistem em devassamento da privacidade e causam humilhação, além de constrangimento moral passíveis de indenização. Esclareço que o arbitramento do valor da indenização por dano moral leva em consideração os princípios da proporcionalidade e razoabilidade (art. 5º, V, da CF) e os seguintes critérios: compensação da dor, do constrangimento e o sofrimento da vítima; idade da vítima; combate pedagógico da impunidade; o grau de culpa do réu; a gravidade dos efeitos do ato ilícito; que o valor da indenização não deve servir de enriquecimento da vítima nem de ruína para o ofensor; prudência no arbitramento, fugindo dos extremos dos valores irrisórios ou exagerados; situação econômica das partes; e objetivo de dar uma compensação imediata para aliviar a dor, acalmar a revolta e servir de desestímulo para novos comportamentos ilícitos (extraídos da Obra citada, pág. 227). Assim sendo e tendo em vista o período em que a reclamante esteve submetida às condições de trabalho acima mencionadas, com fundamento nos artigos 1º, III e 5º, III, V e X, da CF, 186 e 927 do Código

Civil e na NR 31 do Ministério do Trabalho, condeno a reclamada ao pagamento para a reclamante de indenização por dano moral no valor de R$2.000,00. No mesmo sentido, entendeu o Egrégio TRT da 15ª Região que: "EMENTA. DIREITO CONSTITUCIONAL. DIREITO DO TRABALHO. TRABALHO EM CONDIÇÕES ANÁLOGAS À DE ESCRAVO. RECURSO ATENTATÓRIO. SITUAÇÃO FÁTICA FARTAMENTE COMPROVADA. LITIGÂNCIA DE MÁ-FÉ. A escravidão, o trabalho forçado e a servidão por dívida possuem características próprias, mas todas essas figuras constituem violação dos direitos humanos fundamentais, especialmente o da dignidade humana. Na realidade, a multiplicidade de casos práticos de exploração da mão de obra humana contemporânea não permite firmar posicionamento acerca de uma sociedade tipicamente escravagista, mas se pode falar, como se tem falado, em trabalho escravo contemporâneo ou neoescravidão, no qual o ser humano é levado ao extremo da exploração, tratado como bicho, sem reconhecimento e concessão de direitos mínimos de sobrevivência digna e os que não aceitam são simplesmente descartados, sabendo-se, inclusive, do descarte por assassinatos de crueldade inigualável. Nossa Constituição Federal, seguindo esse norte, houve por bem fixar como um dos pilares do Estado Democrático o valor social do trabalho, que ombreia o valor da livre iniciativa, mas não é menos importante. Infraconstitucionalmente, o Brasil já adotou algumas medidas contra o trabalho escravo contemporâneo, como se vê do art. 149 do Código Penal, com reação dada pela Lei nº 10.803/2003. Ainda, o Brasil é signatário das convenções internacionais que pretendem erradicar o trabalho forçado, as normas que ensejam a aplicação de sanções aos exploradores encontram respaldo constitucional, já que diretamente ligados aos direitos humanos. Neste caminho, o Ministério Público do Trabalho e o Ministério do Trabalho e Emprego têm empenhado-se no combate ao trabalho escravo contemporâneo, sendo que os empresários rurais que o praticam são incluídos numa "lista suja", periodicamente editada, impedindo-os que se utilizem de auxílios e incentivos fiscais, justamente porque o Estado não pode validar e, mais do que isso, incentivar essa prática, por meio da concessão de incentivos, oriundos dos cofres públicos, com empregadores que, por meio desse exercício, colocam-se diametralmente opostos aos princípios e pilares democráticos insculpidos em nossa Magna Carta, como alhures dito. A realidade dos autos exalta que o empreendimento da Reclamada utiliza-se de trabalho forçado, em ambiente degradante, com condições ostensivamente inadequadas, mantendo os trabalhadores sem liberdade de locomoção, em verdadeiro exílio, em evidente afronta a dignidade da pessoa humana e o valor social do trabalho, insculpidos no art. 1º, CF, além do art. 5º e seu parágrafo 2º, nele se incluindo as Convenções Internacionais 29 e 105, ratificadas pelo Brasil, o art. 7º, ambos da CF, além de tipificado o crime do art. 149, CP. Acresço, ainda, que, do painel probatório extrai-se que, de fato, os trabalhadores ficavam dias inteiros sem água, inclusive para o banho, sendo comum faltar papel higiênico, a comida não era suficiente, algumas vezes chegava estragada. Ainda, extrai-se que o número de banheiros e vasos sanitários era insuficiente e, "como eram muitos homens o banheiro não tinha como parar limpo", além de a comida, por vezes, chegar morna ou fria e não haver local para aquecer as marmitas, nem mesmo para armazenar mantimentos (geladeiras). Por esse esposado, conclui-se que o recurso da Reclamada é um verdadeiro atentado ao bom senso, revelando nitidamente sua má-fé, tentando esquivar-se maliciosamente da realidade que a sua própria testemunha, e seu depoimento pessoal, confirmam, colhendo pequenas frases para tirá-las do contexto e dar sustento a seu recurso. Diante disso, nos termos dos artigos 14 e 17 do CPC, a Reclamada deve responder pelas penas por litigância de má-fé, devendo arcar com multa no valor de 1% do valor da causa e indenização de 20%, também sobre o valor da causa, que deverá ser atualizado para esse fim, ambas reversíveis ao Reclamante. Recurso da Reclamada não provido." (Autos do Processo nº 31200-25.2008.5.15.0156 - Relatora Desembargadora Luciane Storel da Silva) - (Revista do TRT da 15ª Região nº 36/2010, páginas 249/251).

Normativa sancionadora laboral y referencia a otra normativa relevante que viene utilizada en los casos concretos a nivel nacional (con link)
No âmbito laboral, são utilizadas o Código Penal e as normas internacionais, bem como a Lei n. 7.998/1990[108] cujo texto prevê o seguro-desemprego para o trabalhador escravizado resgatado, bem como sua qualificação profissional e recolocação no mercado de trabalho.

ACTORES que opèran en concreto: Fiscalía, cuerpos institucionales/policiales, ONGs, sindicatos, inspección de trabajo, organizaciones de trabajadores, organizaciones empresariales, etc.
No **Ministério Público do Trabalho (MPT)**, há uma Coordenadoria temática específica sobre esse tema. A Coordenadoria Nacional de Erradicação do Trabalho Escravo e Enfrentamento ao Tráfico de Pessoas (Conaete) foi criada em 12 de setembro de 2002, por meio da Portaria n. 231 do Procurador-Geral do Trabalho[109]. Além de apoiar as iniciativas em andamento, a Coordenadoria busca traçar planos uniformes de ação para harmonizar a atuação do MPT em todo o País. Também estão previstos grupos móveis, para que Procuradores de um estado possam subsidiar o trabalho de colegas de outras localidades, inclusive quando implementadas as Varas Itinerantes da Justiça do Trabalho. A Coordenadoria conta com representantes na PGT e em todas as Regionais. Seu objetivo principal é integrar as Procuradorias Regionais do Trabalho em plano nacional, uniforme e coordenado para a erradicação do trabalho escravo, fomentando a troca de experiências e discussões sobre o tema, bem como a atuação ágil onde necessária se faça a presença do Ministério Público do Trabalho. Sua atuação ocorre, principalmente, em torno dos seguintes eixos temáticos: erradicação do trabalho em condições análogas às de escravo; investigações de situações nas quais os obreiros são submetidos a trabalho forçado; servidão por dívidas; jornadas exaustivas e condições degradantes de trabalho - alojamento precário, água não potável, alimentação inadequada, desrespeito às normas de segurança e saúde do trabalho, falta de registro, maus tratos e violência. Geralmente, a informação sobre o trabalho em condição análoga à de escravo se inicia com a notícia de fato (denúncia em um sentido vulgar), na qual é relatada a suposta ocorrência dessa prática. Essa notícia de fato comumente é encaminhada ao Ministério Público do Trabalho e/ou Ministério do Trabalho e Emprego. Os casos de trabalho em condições análogas à de escravo, a rigor, seguem o caminho abaixo. O fato é noticiado às instituições com atribuições. Geralmente, ao Ministério do Trabalho e Emprego (MTE) e/ou ao Ministério Público do Trabalho (MPT). Ambos instauram procedimentos administrativos e costumam interagir com o objetivo de, se for o caso, realizarem ação fiscalizatória de resgate.

[108] Disponível em: https://www.planalto.gov.br/ccivil_03/leis/l7998.htm

[109] Disponível em: https://www.cecult.ifch.unicamp.br/pf-cecult/public-files/projetos/10596/portaria_pgt_no_231_de_12_de_setembro_de_2002_-_conaete.pdf

Tanto o MTE quanto o MPT realizam investigações preliminares para verificar se o fato noticiado é verdadeiro e, em tese, se caracteriza como condição análoga à de escravo. Caso seja confirmado, é aprazada ação fiscalizatória.

A ação fiscalizatória é realizada pelo Grupo Móvel. Há grupos móveis regionais e nacionais, compostos de membros do MPT, agentes do MTE e policiais.

Orientação n. 01 da Conaete: "os membros do ministério público do trabalho, quando participarem de operações para erradicação do trabalho escravo, deverão atuar de forma coordenada com os demais parceiros, realizando prévia reunião com os representantes dos demais órgãos para definição das prioridades, da forma de abordagem, das atribuições, da divulgação de informações e demais procedimentos a serem adotados na operação".[110]

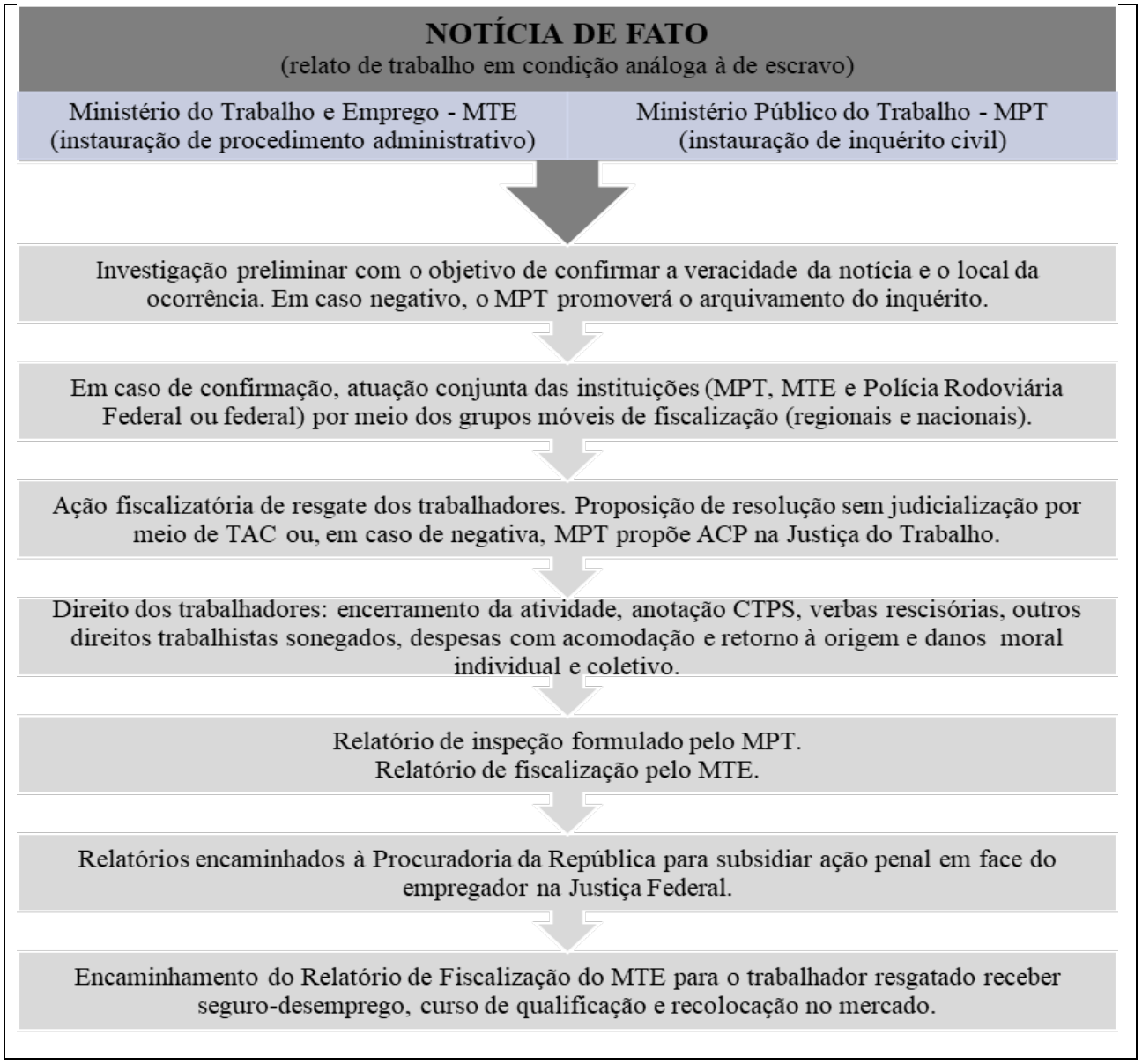
Nessa ação, comumente, estão presentes procuradores do trabalho (MPT), auditores-fiscais do trabalho (MTE) e policiais federais ou rodoviários federais. A ação é sigilosa e utiliza do elemento surpresa com o objetivo de encontrar os trabalhadores resgatados.

Durante a ação fiscalizatória de resgate, os trabalhadores cessam o trabalho. Os procuradores do trabalho e auditores-fiscais do trabalho calculam os direitos trabalhistas, inclusive danos morais individual e coletivo e despesas com acomodação e retorno dos trabalhadores à origem, e propõem o pagamento voluntário. Em caso positivo, é celebrado termo de ajuste de conduta no qual todas essas obrigações são registradas. Em caso negativo, o MPT propõe ação civil pública na Justiça do Trabalho.

A fiscalização impõe a confecção de relatórios pelo MPT e MTE. Esses relatórios são encaminhados à Procuradoria da República, que, geralmente, propõe ação penal na Justiça Federal em face do empregador.

O relatório do MTE é necessário para permitir o pagamento do seguro-desemprego ao trabalhador escravizado, bem como é encaminhado ao Sistema Nacional de Emprego (SINE) para qualificação profissional e recolocação do obreiro no mercado de trabalho.

[110] Disponível em: https://mpt.mp.br/pgt/publicacoes/orientacoes/orientacoes-da-conaete/@@display-file/arquivo_pdf



Planes nacionales/regionales/interregionales de contraste a la explotación agrícola o en otros sectores

1. Projeto de Lei 5.970/2019

Apresentado perante o Senado Federal, regulamenta a expropriação de imóveis urbanos e rurais em que for constatada a exploração de trabalho em condições análogas às de escravidão. A medida não exclui outras sanções já previstas em lei. Fonte: Agência Senado.

Disponível em https://www25.senado.leg.br/web/atividade/materias/-/materia/139791.

2. Guia de Referência para a Rede de Enfrentamento ao Tráfico de Pessoas no Brasil: https://www.justica.gov.br/sua-protecao/trafico-de-pessoas/publicacoes/anexos/cartilhaguiareferencia.pdf

3. Critérios e Fatores de Identificação de Supostas Vítimas do Tráfico de Pessoas:

https://www.justica.gov.br/sua-protecao/trafico-de-pessoas/publicacoes/anexos/criterios-e-fatores-de-identificacao-de-supostas-vitimas-de-etp.pdf

4. Cartilha Tráfico de Pessoas: Uma abordagem para os Direitos Humanos:

https://www.justica.gov.br/sua-protecao/trafico-de-pessoas/publicacoes/anexos/cartilha_traficodepessoas_uma_abordadem_direitos_humanos.pdf

5. Relatório "Trabalho Escravo no Setor Pecuarista: o caso de Mato Grosso e Mato Grosso do Sul". *Environmental Justice Foundation* (EJF).

Disponível em: https://www.gov.br/trabalho-e-emprego/pt-br/noticias-e-conteudo/2023/dezembro/luz-marinho-recebe-relatorio-sobre-201ctrabalho-escravo-no-setor-pecuarista201d-de-representantes-da-ejf-e-da-organizacao-sos-pantanal. Acesso em 10 de junho de 2024.

PROTECCIÓN VÍCTIMAS: Normativa o previsiones para la protecciòn de las victìmas a nivèl internacional, regional y nacional

Nos termos Orientação n. 13 da Conaete[111], encontrando vítima de trabalho escravo ou tráfico de pessoas de nacionalidade estrangeira, o membro do MPT representará ao Ministério da Justiça, na forma prevista em regulamento, pela **concessão da autorização de residência por prazo indeterminado**, conforme art. 158, § 2º, do Decreto 9199/2017[112], cujo teor regulamenta a Lei n. 13.445/2017, que institui a Lei de Migração.

2b) A autorização de residência por prazo indeterminado para vítimas de trabalho escravo ou tráfico de pessoas, com fundamento na Lei de Migração.

O requerimento deverá ser encaminhado diretamente ao Ministério da Justiça e Segurança Pública, pelo Ministério Público, pela Defensoria Pública ou pela Auditoria Fiscal do Trabalho. O procedimento está previsto em ato conjunto dos Ministros de Estado da Justiça e Segurança Pública e do Trabalho:

https://www.gov.br/pf/pt-br/assuntos/imigracao/autorizacao-residencia/documentos/PortariaInterministerial46de842024sobrevtimasdetrficodepessoas.pdf

A Polícia Federal é responsável por avaliar e decidir sobre se o caso se enquadra ou não nessa hipótese legal.

Segundo dados do governo federal, em 2023 foram resgatados 1443 trabalhadores em condições análogas à escravidão:

https://www.gov.br/trabalho-e-emprego/pt-br/noticias-e-conteudo/2023/junho/mte-resgatou-1-443-trabalhadores-de-condicoes-analogas-a-escravidao-em-2023

[111] Disponível em: https://mpt.mp.br/pgt/publicacoes/orientacoes/orientacoes-da-conaete/@@display-file/arquivo_pdf

[112] Disponível em: https://www.planalto.gov.br/ccivil_03/_ato2015-2018/2017/decreto/d9199.htm

Aqui estão consolidados os dados de 2023 e o endereço eletrônico onde tais dados podem ser buscados via Radar do Trabalho Escravo da SIT https://sit.trabalho.gov.br/radar/

Ainda aqui há o sistema criado para receber denúncias, inclusive anônimas:

https://ipe.sit.trabalho.gov.br/#!/ Sistema Ipê

O empregador que se envolveu em situações de trabalho análogo ao de escravo ou de tráfico de pessoas terá seu nome registrado em Lista Suja, na forma da Portaria Interministerial MTPS/MMIRDH n. 4/2016 e da Portaria MTb n. 1.293/2017. Essa lista foi declarada constitucional pelo STF na ADPF n. 509[113] e existe desde 2003.

O Ministério do Trabalho e Emprego atualizou a **Lista Suja**[114] em 2024 eum total de 248 empregadores foram adicionados ao Cadastro, representando o maior número de inclusões já registrado na história. Dentre esses, 43 foram inseridos devido à constatação de práticas de trabalho análogo à escravidão no âmbito doméstico. As atividades econômicas com maior número de empregadores incluídos na atualização corrente são: trabalho doméstico (43), cultivo de café (27), criação de bovinos (22), produção de carvão (16) e construção civil (12).

O empregado cadastrado na Lista Suja está impedido de receber crédito rural, conforme Resolução n. 3876 do Conselho Monetário Nacional[115].

A Lei n. 7.998/1990[116] prevê o pagamento de seguro-desemprego para o trabalhador escravizado resgatado, bem como sua qualificação profissional e recolocação no mercado de trabalho.

Nos termos da Orientação n. 9 da Conaete[117], "nos casos que envolverem tráfico de pessoas, o membro do Ministério Público do Trabalho atuará de forma a garantir os direitos sociais dos trabalhadores e não criminalizar a vítima do tráfico, conforme Título II do Protocolo de Palermo".

O Seguro-Desemprego é um benefício garantido pela Constituição Federal, que visa prover assistência financeira temporária ao trabalhador dispensado involuntariamente. Ele apresenta diferentes modalidades, formal, pescador artesanal, bolsa de qualificação profissional, empregado doméstico e trabalhador resgatado. O Seguro-Desemprego Trabalhador Resgatado é um auxílio temporário concedido ao trabalhador comprovadamente resgatado de regime de trabalho forçado ou da condição análoga à de escravo.

Terá direito de recebê-lo o trabalhador resgatado, dispensado sem justa causa a partir de 20 de dezembro de 2002, que comprovar ter sido resgatado de regime de trabalho forçado ou da condição análoga à de escravo, não estar recebendo nenhum benefício da Previdência Social, exceto auxílio-acidente e pensão por morte e não possuir renda própria para seu sustento e de sua família. Nesse caso, os trabalhadores terão direito a três parcelas, no valor de um salário mínimo (R$ 1.412,00 no ano de 2024[118]).

[113] Disponível em: https://redir.stf.jus.br/paginadorpub/paginador.jsp?docTP=TP&docID=754002533

[114] Disponível em: https://www.gov.br/trabalho-e-emprego/pt-br/assuntos/inspecao-do-trabalho/areas-de-atuacao/cadastro_de_empregadores.pdf

[115] Disponível em: https://www.bcb.gov.br/pre/normativos/res/2010/pdf/res_3876_v1_o.pdf

[116] Disponível em: https://www.planalto.gov.br/ccivil_03/leis/l7998.htm

[117] Disponível em: https://mpt.mp.br/pgt/publicacoes/orientacoes/orientacoes-da-conaete/@@display-file/arquivo_pdf

[118] Disponível em: https://www.in.gov.br/en/web/dou/-/decreto-n-11.864-de-27-de-dezembro-de-2023-533866504.

O Auditor Fiscal do Trabalho responsável por sua libertação conferirá os critérios de habilitação e fornecerá ao trabalhador a Comunicação de Dispensa do Trabalhador Resgatado (CDTR), devidamente preenchida. Para requerer o benefício o trabalhador deverá dispor de Carteira de Trabalho e Previdência Social, devidamente anotada pelo auditor fiscal do Ministério do Trabalho e Emprego; ou Termo de Rescisão de Contrato de Trabalho (TRCT); ou documento emitido pela fiscalização do Ministério do Trabalho e Emprego que comprove a situação de ter sido resgatado da situação análoga à escravidão, comprovante de Inscrição de Contribuinte Individual ou cartão do PIS-PASEP.

O benefício deverá ser requerido até 90 dias subsequentes à data do resgate (data da dispensa). Como toda e qualquer modalidade de seguro-desemprego, o que é concedido ao trabalhador resgatado será suspenso se o trabalhador receber outra remuneração de vínculo empregatício formal ou informal durante o período em que está recebendo o seguro-desemprego, se for admitido em novo emprego, se começar a perceber benefício de prestação continuada da Previdência Social (exceto auxílio-acidente e pensão por morte). Se a suspensão ocorrer devido à admissão em novo emprego, o trabalhador pode receber as parcelas restantes, referentes ao mesmo período aquisitivo, se for novamente dispensado sem justa causa. O seguro desemprego de trabalhador poderá também ser cancelado em caso de recusa do trabalhador desempregado em aceitar outro emprego condizente com sua qualificação e remuneração anterior, comprovação de falsidade nas informações prestadas para habilitação, fraude visando à percepção indevida do benefício e morte do segurado. Como exemplo, temos a Inspeção do Trabalho que resgatou sete trabalhadores vítimas de trabalho análogo à escravidão em atividades de limpeza e preparo do solo para plantio de soja no interior do Estado do Tocantins, os quais tiveram direito a tal benefício[119].

[119] Disponível em: https://www.gov.br/trabalho-e-emprego/pt-br/noticias-e-conteudo/2023/setembro/inspecao-do-trabalho-resgata-7-trabalhadores-vitimas-de-trabalho-analogo-a-escravidao-em-tocantins#:~:text=Al%C3%A9m%20das%20verbas%20rescis%C3%B3rias%20devidas,de%20condi%C3%A7%C3%B5es%20an%C3%A1logas%20%C3%A0%20escravid%C3%A3o..

PARAGUAY

Eduardo Velázquez Romero - Claudia Sanabria
(Universidad Iberoamericana - UNIBE)

NIVEL INTERNACIONAL

Tratados internacionales realmente utilizados en cada jurisdicción nacional

Paraguay ha aprobado, ratificado y tienen vigencia los siguientes instrumentos internacionales:

- Declaración Universal de Derechos Humanos (1948);
- Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos (1966) aprobado y ratificado por Ley N° 5/1992;
- Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales (1966) aprobado y ratificado por Ley No 4/1992;
- Convención Americana sobre Derechos Humanos (Pacto de San José de Costa Rica), 1969 aprobado y ratificado por Ley N° 111989;
- Protocolo Adicional a la Convención Americana sobre Derechos Humanos en materia de Derechos Económicos, Sociales y Culturales (Protocolo de San Salvador), 1988 aprobado y ratificado por Ley N° 1040/1997;
- Convenio de la Organización Internacional del Trabajo (OIT), N° 29 sobre trabajo forzoso, ratificado por Ley No 1234/1967, del 21 de junio de 1967;
- Convenio OIT N° 105 sobre abolición del trabajo forzoso, ratificado por Ley N° 1331, del 4 de diciembre de 1967;
- Convenio de la OIT sobre pueblos indígenas y tribales en países independientes, adoptado durante la 76ª. Conferencia Internacional del Trabajo celebrada en Ginebra el 7 de junio de 1989, y aprobada por Ley Nº 234;
- Convención sobre la esclavitud;el Protocolo para modificar la Convención sobre la esclavitud y su correspondiente anexo; y la Convención suplementaria sobre la abolición de la esclavitud, la traa de esclavos y las instituciones y prácticas análogas a la esclavitud, aprobado por Ley N°3117;
- Convención internacional sobre la protección de los derechos de todos los trabajadores migratorios y de sus familiares, aprobado por Ley N° 3452
- Convención contra la Delincuencia Organizada Transnacional o Convención de Palermo, es un tratado multilateral patrocinado por Naciones Unidas en contra del crimen organizado transnacional.

El Convenio Nº 29 de la OIT define trabajo forzoso como “todo trabajo o servicio exigido a un individuo bajo la amenaza de una pena cualquiera y para el cual dicho individuo no se ofrece voluntariamente” (Art. 2). Las víctimas de trabajo forzoso sufren de un número de violaciones de sus derechos:

- Violencia física;
- Amenaza
- Restricción de movimientos;
- Retención de salario o no pago de los mismos;
- Retención de documentos de identidad;
- Secuestro

Las víctimas más frecuentes:

- Trabajadores domésticos
- Minorías étnicas (en Paraguay existen 19 parcialidades indígenas, con 5 familias lingüísticas)
- Trabajadores rurales endeudados
- Migrantes
- Detenidos
- Mujeres en situación de explotación sexual
- Niños, niñas y adolescentes que han sido víctimas y han crecido bajo la modadlidad de trabajo infantil rural

No se considera trabajo forzoso a las malas condiciones de trabajo o salarios bajos; se trata de un trabajo realizado bajo coerción o servidumbre, que además conlleva condiciones laborales de explotación. El trabajo forzoso es una violación grave de derechos humanos. La forma más frecuente de trabajo forzoso es la servidumbre por deuda y solo una minoría de casos incluye reclutamiento forzoso o esclavitud.

El Convenio de la OIT sobre pueblos indígenas y tribales en países independientes, Ley Nº 234, establece, en el artículo 3:

1. Los pueblos indígenas y tribales deberán gozar plenamente de los derechos humanos y libertades fundamentales, sin obstáculos ni discriminación. Las disposiciones de este Convenio se aplicarán sin discriminación a los hombres y mujeres de esos pueblos.
2. No deberá emplearse ninguna forma de fuerza o de coerción que viole los derechos humanos y las libertades fundamentales de los pueblos interesados, incluidos los derechos contenidos en el presente Convenio.

Artículo 4

1. Deberán adoptarse las medidas especiales que se precisen para salvaguardar las personas, las instituciones, los bienes, el trabajo, las culturas y el medio ambiente de los pueblos interesados.
2. Tales medidas especiales no deberán ser contrarias a los deseos expresados libremente por los pueblos interesados.
3. El goce sin discriminación de los derechos generales de ciudadanía no deberá sufrir menoscabo alguno como consecuencia de tales medidas especiales.

Artículo 11

La ley deberá prohibir y sancionar la imposición a miembros de los pueblos interesados de servicios personales obligatorios de cualquier índole, remunerados o no, excepto en los casos previstos por la ley para todos los ciudadanos.

Artículo 20
1. Los gobiernos deberán adoptar, en el marco de su legislación nacional y en cooperación con los pueblos interesados, medidas especiales para garantizar a los trabajadores pertenecientes a esos pueblos una protección eficaz en materia de contratación y condiciones de empleo, en la medida en que no estén protegidos eficazmente por la legislación aplicable a los trabajadores en general.

Artículo 20. 3. Las medidas adoptadas deberán en particular garantizar que:
a) Los trabajadores pertenecientes a los pueblos interesados, incluidos los trabajadores estacionales, eventuales y migrantes empleados en la agricultura o en otras actividades, así como los empleados por contratistas de mano de obra, gocen de la protección que confieren la legislación y la práctica nacionales a otros trabajadores de estas categorías en los mismos sectores, y sean plenamente informados de sus derechos con arreglo a la legislación laboral y de los recursos de que disponen;
b) Los trabajadores pertenecientes a estos pueblos no estén sometidos a condiciones de trabajo peligrosas para su salud, en particular como consecuencia de su exposición a plaguicidas o a otras sustancias tóxicas;
c) Los trabajadores pertenecientes a estos pueblos no estén sujetos a sistemas de contratación coercitivos, incluidas todas las formas de servidumbre por deudas; y,
d) Los trabajadores pertenecientes a estos pueblos gocen de igualdad de oportunidades y de trato para hombres y mujeres en el empleo y de protección contra el hostigamiento sexual.

Convención internacional sobre la protección de los derechos de todos los trabajadores migratorios y de sus familiares, aprobado por Ley N° 3452
Artículo 1°.- Apruébase la "Convención Internacional sobre la Protección de los Derechos de todos los Trabajadores Migratorios y de sus Familiares", adoptada por Resolución 45/158 de la Asamblea General de las Naciones Unidas en Nueva York, en fecha 18 de diciembre de 1990, y suscrita por el Paraguay el 13 de setiembre de 2000, en ocasión de la Cumbre del Milenio, patrocinada por las Naciones Unidas.

El Convenio de la OIT N°105, sobre la abolición del trabajo forzoso, 1957 (núm. 105)
Artículo 1
Todo Miembro de la Organización Internacional del Trabajo que ratifique el presente Convenio se obliga a suprimir y a no hacer uso de ninguna forma de trabajo forzoso u obligatorio:

(a) como medio de coerción o de educación políticas o como castigo por tener o expresar determinadas opiniones políticas o por manifestar oposición ideológica al orden político, social o económico establecido;
(b) como método de movilización y utilización de la mano de obra con fines de fomento económico;
(c) como medida de disciplina en el trabajo;
(d) como castigo por haber participado en huelgas;
(e) como medida de discriminación racial, social, nacional o religiosa.

El **Convenio de la OIT, N° 111 sobre la discriminación** (empleo y ocupación), 1958 (núm. 111)

1. A los efectos de este Convenio, el término discriminación comprende:
(a) cualquier distinción, exclusión o preferencia basada en motivos de raza, color, sexo, religión, opinión política, ascendencia nacional u origen social que tenga por efecto anular o alterar la igualdad de oportunidades o de trato en el empleo y la ocupación;
(b) cualquier otra distinción, exclusión o preferencia que tenga por efecto anular o alterar la igualdad de oportunidades o de trato en el empleo u ocupación que podrá ser especificada por el Miembro interesado previa consulta con las organizaciones representativas de empleadores y de trabajadores, cuando dichas organizaciones existan, y con otros organismos apropiados.
2. Las distinciones, exclusiones o preferencias basadas en las calificaciones exigidas para un empleo determinado no serán consideradas como discriminación.
3. A los efectos de este Convenio, los términos empleo y ocupación incluyen tanto el acceso a los medios de formación profesional y la admisión en el empleo y en las diversas ocupaciones como también las condiciones de trabajo.
Artículo 2
Todo Miembro para el cual este Convenio se halle en vigor se obliga a formular y llevar a cabo una política nacional que promueva, por métodos adecuados a las condiciones y a la práctica nacionales, la igualdad de oportunidades y de trato en materia de empleo y ocupación, con objeto de eliminar cualquier discriminación a este respecto.

Fuente:
www.ilo.org
http://www.mtess.gov.py/index.php/noticias/present...
Fuente: https://mtess.gov.py/institucion/convenios/trabajo-forzoso Consultado en fecha: 01/06/2024

NIVEL REGIONAL

Normativa efectivamente utilizada (LAW IN ACTION) por los estados a nivèl regional (ejemplo: IDH (con decisiones), CEDU (con decisiones), Convenzione di Varsavia, Carta di Nizza, Direttiva 2011/36/UE (y enmiendas recientes) también incluye organismos que producen normas, en Europa: Consejo de Europa, Unión Europea

Ley N° 1/92 Que aprueba y ratifica la Convención Americana sobre derechos humanos o Pacto de San José de Costa Rica.
1°.- Apruébase y ratifícase la "CONVENCIÓN AMERICANA SOBRE DERECHOS HUMANOS" o "PACTO DE SAN JOSÉ DE COSTA RICA", suscrita en San José, Costa Rica, el 22 de noviembre de 1969 durante la Conferencia Especializada Interamericana sobre Derechos Humanos, y firmada por la República del Paraguay el 2 de febrero de 1971.

NIVEL REGIONAL:
Soft law a nivèl regional (ejemplo: Comisiòn IDH – FRA, GRETA y los Informes de la Comisión de la UE sobre la aplicación de la Directiva sobre Trata en cada Estado)

- **Informe de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos sobre las "Comunidades cautivas: situación del pueblo indígena guaraní y formas contemporáneas de esclavitud en el Chaco de Bolivia.**

El informe hace una exposición de la situación del pueblo indígena guaraní en la región conocida como el Chaco, Bolivia. El informe se enfoca particularmente en la situación en la que se encuentran los indígenas guaraníes sometidos a condiciones de servidumbre por deudas y trabajo forzoso. Este fenómeno, conocido como "comunidades cautivas" representan indudablemente formas contemporáneas de esclavitud que deben ser erradicadas de manera inmediata. Asimismo, en el informe se analiza la situación que enfrentan estas comunidades para lograr acceder a su territorio ancestral. El informe concluye con recomendaciones destinadas a colaborar con el Estado boliviano en sus esfuerzos tendientes a erradicar estas formas contemporáneas de esclavitud y para garantizar y proteger los derechos humanos del pueblo indígena guaraní, en especial, su propiedad colectiva, su derecho a acceder a la justicia y a tener una vida digna.

El informe fue precedido por una visita de trabajo y observación realizada del 9 al 13 de junio de 2008, efectuada raíz de las denuncias sobre la existencia de las comunidades cautivas que recibió la CIDH durante una visita *in loco* realizada en el año 2006, que tuvo por objeto observar la situación general de los derechos humanos en Bolivia, así como de información recibida durante el 131º periodo ordinario de sesiones de la CIDH. Durante la visita *in loco* de 2006, la CIDH constató la continuidad de prácticas análogas a la esclavitud en la forma de servidumbre y trabajo forzoso que afectaban aproximadamente a 600 familias pertenecientes al pueblo indígena guaraní en el Chaco de Bolivia[1].

La Comisión en su informe sobre la visita de 2006 denominado "Acceso a la Justicia e Inclusión Social: El camino hacia el fortalecimiento de la democracia en Bolivia", se refirió a la situación de trabajo forzoso, servidumbre y esclavitud,

> La Comisión ha tomado conocimiento de un alto número de personas que en diversas circunstancias han estado sometidas a situaciones de servidumbre por deudas análogas a la esclavitud, en no pocos casos agravadas con elementos de trabajo forzoso, las cuales vienen de décadas atrás y se mantienen vigentes ante la falta de respuesta integral y efectiva del Estado[2].

En dicho informe, la CIDH también planteó una serie de recomendaciones al Estado, en especial:

> [Priorizar] las medidas dirigidas a erradicar la situación de servidumbre y/o trabajo forzoso, y adopte medidas inmediatas dirigidas por un lado al fortalecimiento del proceso de reconocimiento y titulación de la propiedad de las personas afectadas por esta situación; y por otro, a eliminar todo tipo de flexibilización de los derechos laborales y sociales de las personas que trabajan en el sector rural.
>
> [Realizar] inmediatamente un diagnóstico de la situación de servidumbre análoga a la esclavitud y/o trabajo forzoso que tiene lugar en diversas zonas

de Bolivia, que incluya las cifras de todas las familias y personas sometidas a esta forma de vida, los factores sociales, culturales e incluso psicológicos relacionados, así como los diversos actores privados y estatales involucrados, particularmente las falencias de las diversas instancias administrativas y judiciales[3].

Fuente: https://cidh.org/countryrep/ComunidadesCautivas/cautivasintro.sp.htm

- **Informe de la Relatora Especial de las Naciones Unidas, Urmila Bhoola.**

Destaca que existen distintas formas de trabajo forzoso y servidumbre en el Chaco Paraguayo. Esa vulnerabilidad se basa en "la venta histórica de tierras indígenas a grandes propietarios, empresas agrarias y empresas forestales sin el consentimiento libre, informado y previo" de esas personas. Los datos presentados a la relatora especial señalan que la situación de los indígenas del Chaco se ve agravada por "la ausencia del Estado en la región, la falta de conciencia de sus derechos, la incapacidad de hablar español en algunos casos y los altos niveles de analfabetismo".

Fuente: https://www.ohchr.org/es/statements/2017/07/end-mission-statement-urmila-bhoola-special-rapporteur-contemporary-forms

- **Caso trabajadores de la hacienda brasil verde vs. Brasil sentencia de 20 octubre de 2016.**

El caso sometido a la Corte.– El 4 de marzo de 2015, la Comisión Interamericana de Derechos Humanos (en adelante "la Comisión Interamericana" o "la Comisión") sometió a la Corte el caso Trabajadores de la Hacienda Brasil Verde contra la República Federativa de Brasil (en adelante "el Estado" o "Brasil"). El caso se relaciona con una supuesta práctica de trabajo forzoso y servidumbre por deudas en la Hacienda Brasil Verde, ubicada en el Estado de Pará. Según se alega, los hechos del caso se enmarcaron en un contexto en el que decenas de miles de trabajadores eran sometidos anualmente a trabajo esclavo. Adicionalmente, se alega que los trabajadores que lograron huir declararon sobre la existencia de amenazas de muerte en caso de abandonar la hacienda, el impedimento de salir libremente, la falta de salario o la existencia de un salario ínfimo, el endeudamiento con el hacendado, la falta de vivienda, alimentación y salud dignas. Asimismo, esta situación sería presuntamente atribuible al Estado, pues tuvo conocimiento de la existencia de estas prácticas en general y específicamente en la Hacienda Brasil Verde desde 1989, y a pesar de dicho conocimiento no habría adoptado las medidas razonables de prevención y respuesta, ni proveído a las presuntas víctimas de un mecanismo judicial efectivo para la protección de sus derechos, la sanción de los responsables y la obtención de una reparación. Finalmente, se alega la responsabilidad internacional del Estado por la desaparición de dos adolescentes, la cual fue denunciada ante autoridades estatales el 21 de diciembre de 1988, sin que presuntamente se hubieran adoptado medidas efectivas para dar con su paradero.

"*El caso "Trabajadores de la Hacienda Brasil Verde" constituye la primera ocasión en la que la Corte, dentro de sus facultades contenciosas, resolvió aplicando el artículo 6 de la Convención. Para ello precisó los alcances de dicha norma: las conductas que determinan la existencia de esclavitud,*

sometimiento a servidumbre, trabajos forzosos, trata de personas con fines de explotación; así como el carácter pluriofensivo de estos delitos, por la afección que implican al derecho a la personalidad jurídica del ser humano, a la integridad personal, la libertad personal y a la dignidad. Analizó el contexto en el que se encontraban las personas sometidas a dichas condiciones de explotación, considerando que se trataba de un contexto de desigualdad histórica y estructural que como tal aumentaba exponencialmente las condiciones de vulnerabilidad y, en consecuencia, las posibilidades de quedar sujetos a dichas prácticas abusivas" (María Fernanda García, Re

CUADERNILLO DE JURISPRUDENCIA DE LA CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS Nº 2: PERSONAS EN SITUACIÓN DE MIGRACIÓN O REFUGIO. 170. Por lo tanto, no es admisible que un Estado de empleo proteja su producción nacional, en uno o varios sectores, fomentando o tolerando la contratación de trabajadores migrantes indocumentados con fines de explotación laboral, prevaliéndose de la condición de vulnerabilidad de dichos trabajadores frente al empleador en el Estado o considerándolos como oferta laboral menos costosa, sea pagándoles salarios más bajos, negándoles o limitando el goce o ejercicio de uno o más derechos laborales, o negándoles la posibilidad de reclamar la violación de los mismos ante la autoridad competente. 171. Lo establecido por la Corte Interamericana se extiende a la obligación de los Estados de cumplir con todo instrumento internacional que les sea aplicable. Sin embargo, es importante señalar que, al referirse a esta obligación estatal, este Tribunal considera que no solo se debe adecuar toda normativa interna al respectivo tratado, sino que, además, las prácticas estatales relativas a su aplicación deben adecuarse al derecho internacional. Es decir, no basta con que el ordenamiento jurídico interno se adecue al derecho internacional, sino que es menester que los órganos o funcionarios de cualquier poder estatal, sea vista Derechos en Acción, Año 3/Nº 8 Invierno 2018, 455-476, DOI: https://doi.org/10.24215/25251678e192, ORCID: https://orcid.org/0000-0002-3197-2625)

NIVEL NACIONAL

Delitos tipificados en cada ordenamiento en relación con la explotación laboral y la trata de personas

La Constitución Nacional de la República, en el Capítulo, De la Libertad, del Título 1 De los Derechos, de los Deberes y de las Garantías, establece en el Artículo 10°, «De la Proscripción de la Esclavitud y otras Servidumbres. Están proscritas la esclavitud, las servidumbres personales y la trata de personas. La ley podrá establecer cargas sociales en favor del Estado».

Asimismo, en el Capítulo VII Del Trabajo, Sección I, De los Derechos Laborales, en el Artículo 86, Del Derecho al Trabajo, establece: «Todos los habitantes de la República tienen derecho a un trabajo lícito, libremente escogido y a realizarse en condiciones dignas y justas. La Ley protegerá el trabajo en todas sus formas y los derechos que ella otorga al trabajador son irrenunciables». Que asimismo, en el Artículo 238, De los deberes y de las atribuciones del Presidente de la República, en el Inciso 5), establece: «dictar Decretos que para su validez requerirán el refrendo del Ministro del ramo».

La Ley 81/92 define sector agrario, como aquel relativo al medio ambiente, la población, los subsectores, los recursos naturales, los mercados y políticas socioeconómicas que afectan el desarrollo sectorial.

La Ley 6.286/2019, De defensa, restauración y promoción de la agricultura familiar campesina, está en pleno vigor, aunque la aplicación es deficiente. Establece:

Artículo 1°.- Objeto.

La presente Ley tiene por objeto regular las condiciones básicas que garanticen la restauración, defensa, preservación, promoción y desarrollo de la Agricultura Familiar Campesina a los efectos de lograr su recuperación y consolidación, por su elevada importancia para la seguridad y soberanía alimentaria del pueblo.

La presente Ley establece la responsabilidad del Estado en la reparación, preservación y dinamización de la economía; la protección social y el mejoramiento de la calidad de vida del campesinado y de los pueblos indígenas, de modo tal que su apuesta económica y productiva se desarrolle con dignidad mediante la implementación de programas que faciliten el acceso a la tierra, vivienda, servicios públicos, vías de comunicación y transporte; formación y generación de ciencia y tecnología para el campo, mecanismos de estabilización de precios, mercados, así como la adecuada asistencia técnica y financiera para toda la cadena productiva vinculada a la Agricultura Familiar Campesina.

En el caso de las comunidades indígenas, el Estado paraguayo reconoce a las mismas, como grupos de culturas anteriores a la formación y a la organización del Estado paraguayo de conformidad con el Artículo 62 de la Constitución de la República del Paraguay. Los mismos tienen además legislación diferenciada, por lo tanto, la aplicación de la presente Ley deberá tener en cuenta lo establecido en la Ley N° 904/81 "ESTATUTO DE LAS COMUNIDADES INDÍGENAS", como en el convenio de la Organización Internacional del Trabajo "Sobre Pueblos Indígenas y Tribales", ratificado por la Ley N° 234/93, y la Constitución de la República del Paraguay en su Capítulo V.

Por su parte, la Ley Nº 4788/12, Integral contra la Trata de Personas, contiene en su Art. 4, definiciones sobre:

- Víctima
- Servidumbre
- Trabajo forzoso
- Matrimonio Servil
- Otras prácticas similares a la esclavitud
- Explotación económica de otra persona
- Servidumbre de la gleba
- Esclavitud de la deuda

Asimismo la Ley contempla:

- Tipificación de la Trata de Personas (Art. 5 al 15)
- Sanciones complementarias (Art.16)
- Responsabilidad civil emergente (Art. 17 al 22)

- Medios de investigación especial (Art. 23 al 29)

El objeto de la ley es prevenir y sancionar la trata de personas en cualquiera de sus manifestaciones, perpetrada en el territorio nacional y en el extranjero. Es también su objeto el proteger y asistir a las víctimas, fortaleciendo la acción estatal contra este hecho punible.

En el artículo 2°, se establecen los principios:
1° Esta Ley a efecto de su interpretación y aplicación se halla fundamentada principalmente en los siguientes principios rectores:
1. El Estado paraguayo actuará diligentemente en la prevención de la trata de personas en cualquiera de sus formas.
2. El Estado paraguayo actuará eficientemente en la investigación, procesamiento y sanción de los responsables de la comisión de la trata de personas en cualquiera de sus formas.
3. El Estado paraguayo tiene la obligación de ayudar y proteger a las víctimas de la misma, con el propósito de impedir la vulneración de los derechos humanos por razón de la trata de personas.
4. No se admitirán medidas preventivas ni represivas contra la trata de personas que impliquen el desmedro de los derechos fundamentales ni de la dignidad de las víctimas.
5. El Estado paraguayo buscará, siempre que las circunstancias lo permitan, un trabajo coordinado con la sociedad civil y sector privado en general, a efecto de la prevención y reinserción de las víctimas de la trata de personas.
6. El Estado paraguayo promoverá la cooperación internacional para lograr los fines de a presente Ley.

Protección y asistencia a las víctimas y testigos de la trata de personas (Art.30 al 43)
Estrategia Nacional contra la Trata de Personas (Art. 44 al 50)

Ley Nº 213/93 (Código Laboral)
CAPITULO V
Del Trabajo Rural
Artículo 157°.- Estarán regulados por este Capítulo las relaciones de trabajo de todas las personas, de uno u otro sexo, que ejecuten labores propias o habituales de un establecimiento agrícola, ganadero, forestal, tambos o explotaciones similares, y sus respectivos empleadores.

Artículo 158°.- También son considerados trabajadores rurales:
a) Los artesanos que trabajen permanentemente en los establecimientos de campo, tales como carpinteros, herreros, albañiles, pintores y los que realicen tareas afines;
b) Los cocineros del personal, despenseros, panaderos, carniceros, y ayudantes que se encuentran en iguales condiciones; y,
c) El personal permanente que realice tareas auxiliares de las enumeradas en los incisos a) y b).
Estos trabajadores serán remunerados de conformidad a la escala de salarios que les corresponda por su calificación profesional.

Artículo 159°.- Quedan excluidos como sujetos:

a) Los trabajadores especializados contratados para realizar una tarea determinada, con carácter transitorio; y,
b) El personal ocupado en el servicio doméstico, con carácter exclusivo del empleador.

Artículo 160°.- Se considera empleador a aquel que por su propia cuenta y riesgo se dedica personalmente o mediante representantes o intermediarios a la cría, invernada o engorde de vacunos, lanares, porcinos, ovinos o equinos, a la explotación de tambos, al cultivo de la tierra, a la explotación forestal o a explotaciones similares, con otras personas en calidad de dependientes.

Artículo 161°.- El locatario o aparcero que contrate los servicios de trabajadores, será considerado respecto de ellos como empleador y sus relaciones se regirán por este Capítulo.

Artículo 162°.- Se aplicarán las disposiciones generales de este Código a las labores que, aunque derivadas de la agricultura, la ganadería, la actividad forestal, tambos y explotaciones similares, tengan carácter industrial como la fabricación de queso, mantequilla, vinos, alcoholes, aguardientes, azúcar, aceites, esencias, como también los aserraderos y demás actividades afines.

Artículo 163°.- Los empleadores de establecimientos agrícolas, ganaderos, forestales, tambos y de explotaciones similares proporcionarán a los trabajadores que residan permanentemente en dichos establecimientos casa-habitación decorosa, debiendo satisfacer la misma las condiciones mínimas de higiene, abrigo, aireación, luz natural y espacio conforme al número de moradores.

Artículo 164°.- Las casa-habitación proporcionada por los empleadores para vivienda de los trabajadores, debe ser de pared compacta y techo de teja de material cocido, paja, chapa o cualquier otro material impermeable, construida de tal forma que no ofrezca riesgos para la integridad física o la salud. El piso debe ser de ladrillo, madera, baldosas, cemento o materiales similares. Además, contará con los servicios sanitarios correspondientes.

Artículo 165°.- Los trabajadores que viviesen con su familia en el establecimiento, deberán ocupar habitaciones independientes.

Artículo 166°.- Los empleadores proporcionarán a los trabajadores que viviesen en el establecimiento muebles individuales para el reposo y guarda de sus efectos personales. Los lugares destinados para vivienda de los trabajadores no podrán ser ocupados como depósitos y estarán a una distancia prudencial de los lugares de crianza, guarda o acceso de animales.

Artículo 167°.- Los comedores contarán con mesas, asientos y utensilios atendiendo el número de personas.

El empleador asegurará la provisión de agua potable para los trabajadores, como asimismo, luz adecuada por la noche hasta comenzar la hora del descanso por lo menos.

Artículo 168°.- Cuando los trabajadores de un establecimiento dedicado a la explotación forestal deben realizar sus labores en lugares alejados de la Administración, los empleadores les proveerán

por lo menos de carpas y además de los elementos necesarios a fin de organizar los campamentos para la vivienda temporaria de los mismos.

Artículo 169°.- Las prestaciones de alimentos a cargo del empleador importa su obligación de suministrar carnes, leche y además alimentos de primera necesidad en calidad, cantidad y variedad suficientes para la adecuada nutrición del trabajador y su familia.

Artículo 170°.- Los establecimientos agrícolas, ganaderos, tambos, forestales, y de explotaciones similares están obligados a disponer de un botiquín de urgencia, con los elementos necesarios para primeros auxilios, debiendo incluirse en el mismo antiofídicos en dosis suficientes.

Artículo 171°.- Las tareas de ordeño se efectuarán bajo techos o tinglados y en condiciones higiénicas.

Artículo 172°.- El empleador proveerá al personal que deba realizar labores a la intemperie: sombreros, impermeables y calzados adecuados para la lluvia y el barro, por lo menos, una vez al año gratuitamente.

Artículo 173°.- Los salarios de los trabajadores permanentes, correspondientes a los días de reposo por enfermedad o accidente de trabajo, no cubiertos por subsidio del Instituto de Previsión Social, serán pagados por el empleador.

Artículo 174°.- El trabajador podrá ser autorizado por el empleador a tener y cuidar en el establecimiento y lugar de trabajo animales de su propiedad, vacunos, equinos, ovinos, aves y otros, en cantidad que no distraiga la actividad contratada con el empleador. Asimismo, si el empleador destina animales con el objeto especial de proveer leche y derivados para complementar la alimentación debida, dicho convenio no afectará el salario.

Artículo 175°.- Si el empleador cede al trabajador el uso gratuito de una parcela de tierra para realizar cultivos, ello no afectará el salario de éste.

Artículo 176°.- El empleador podrá explotar por sí o por interpósita persona almacenes o proveedurías.
Los precios de los artículos que se expenden en tales almacenes o proveedurías, serán los de plaza, de la población más cercana al establecimiento, debiendo exhibirse la lista de precios en lugares visibles y estará sujeta a la fiscalización de la Autoridad Administrativa del Trabajo.

Artículo 177°.- Si los hijos de los trabajadores en edad escolar, siete a catorce años, residentes en un establecimiento, superan el número de veinte, y no existen escuelas públicas dentro de un radio de cinco kilómetros, el empleador costeará la contratación, el traslado y pensión completa de un educador primario para atender la instrucción de dichos menores, mediante el sistema de pluriclases. Asimismo, proveerá las comodidades mínimas para el local y los útiles necesarios para la enseñanza.

Artículo 178°.- Los familiares del trabajador que realicen tareas en la casa particular del empleador o en las dependencias de su establecimiento, serán considerados dependientes y remunerados como tales.

Artículo 179°.- Los trabajadores menores de dieciocho años no podrán realizar labores vinculadas al manejo de tractores, motores a vapor, cosechadoras y otras máquinas, cuando estas tareas significan peligro para su integridad física.

Artículo 180°.- El trabajo de los menores en las actividades agrícolas, ganaderas, forestales, tambos y explotaciones similares podrá realizarse con las limitaciones establecidas en la Sección I, Capítulo II, Titulo Tercero, del Libro Primero de este Código.

Artículo 181°.- Con excepción de las épocas de siembra, cosechas, esquilas, hierras, castración o sanitaciones periódicas, el trabajador tiene derecho a los descansos legales, no obstante en esos casos, se le abonará el importe que correspondiere con los recargos que fija el artículo 235 para las horas extraordinarias de trabajo. Si la intensidad de los trabajos los requiriese, el empleador dispondrá guardias periódicas y alternadas debiendo remunerarse en estos casos al trabajador.

Artículo 182°.- Los trabajadores de establecimientos agrícolas, ganaderos, forestales, tambos y de explotaciones similares tendrán una jornada máxima de trabajo de ocho horas diarias o de cuarenta y ocho horas semanales para las labores normales y permanentes del lugar de trabajo, salvo en casos de accidente, peligros graves que amenacen la existencia de personas, animales o cultivos, reparaciones urgentes de máquinas o lugares de trabajo y, en general, toda circunstancia de fuerza mayor que por sus características especiales exijan la continuidad de las labores hasta superar la contingencia. En circunstancias particularmente graves podrán excederse los límites de la jornada de trabajo, establecidos en esta Ley, debiendo remunerarse en estos casos al trabajador, el tiempo excedente. En ningún caso, los trabajadores podrán ser obligados a trabajar más de doce horas diarias y sin un descanso mínimo de una hora y media durante la jornada de trabajo.

Artículo 183°.- Todo empleador comprendido en este Capítulo comunicará a la Autoridad Administrativa del Trabajo, dentro de los treinta días siguientes de la incorporación de cada trabajador, los datos requeridos en un formulario proporcionado por dicha Autoridad Administrativa y que incluirán entre otros: nombre y apellido, edad, estado civil, legal o de hecho, datos personales de su esposa o concubina, lugar donde vive ésta, labor que desempeña, datos personales de los hijos, lugar donde viven e instrucción recibida.

Artículo 184°.- En el trabajo agrícola, ganadero, forestal, tambos y explotaciones similares, los primeros treinta días son considerados de prueba, y cualquiera de las partes puede poner fin al contrato por su propia voluntad, sin incurrir en responsabilidad alguna. Transcurrido el período de prueba, para terminar el contrato, las partes deberán darse preaviso, de conformidad al Artículo 87 de este Código.

Artículo 185°.- El empleador puede dar por terminado el contrato de trabajo sin preaviso y sin abonar indemnización alguna, pagando al trabajador solamente los días faenas cumplidos y el aguinaldo proporcional al tiempo trabajado, cuando sobrevengan algunas de las causales contempladas en los Artículos 79 y 82 del Código del Trabajo.

Artículo 186°.- En el caso de producirse la causal contemplada en el Artículo 81 inciso u) de este Código, el empleador podrá dar por terminado el contrato de trabajo, en las condiciones

establecidas en el artículo anterior, pero si el trabajador tuviera más de un año de antigüedad, está obligado a mantenerlo asegurado en el Instituto de Previsión Social, durante seis meses posteriores al cese de la relación laboral, haciéndose cargo para el efecto del aporte correspondiente al trabajador.

Artículo 187°.- Si sobreviniese alguna de las causales contempladas en el Artículo 84 de este Código, el trabajador tiene derecho a dar por terminado el contrato sin previo aviso y exigir el pago de una indemnización según su antigüedad, de acuerdo al Artículo 91 del mismo Código.
Artículo 188°.- El despido sin causa justificada del trabajador obliga al empleador al pago de una indemnización de conformidad al Artículo 91 de este Código, debiendo abonar, además, el importe del preaviso que corresponda de acuerdo a su antigüedad.
Artículo 189°.- El preaviso y las indemnizaciones establecidas se pagarán tomando como base el monto del salario mínimo establecido para actividades no especificadas, zona campaña, o sobre los mínimos convencionales si fuesen superiores a éstos.
Artículo 190°.- Si la remuneración es a jornal y el trabajo fuese interrumpido por causa de fuerza mayor después de comenzada la labor diaria, el empleador estará obligado a pagar el jornal íntegro.
Artículo 191.- La Autoridad Administrativa del Trabajo reglamentará el máximo de anticipo en dinero, que podrá recibir el trabajador según la naturaleza de la faena. Salvo caso de enfermedad u otra urgencia legítima, el empleador no podrá anticipar dinero al trabajador en una cantidad mayor a la que pueda ganar en dos meses.

Otras normas jurídicas relacionadas:
Ley Nº 2.396/2004 (que ratifica el "Protocolo para Prevenir, Reprimir y Sancionar la Trata de Personas, especialmente Mujeres y Niños -Protocolo de Palermo-)

Ley 1160/97 (Código Penal)
En el Código Penal solo se tipifica la trata con fines de explotación sexual, de hecho se encuentra establecida en el Capítulo de los hechos punibles contra la autonomía sexual.

Artículo 129.- Trata de personas
1º El que mediante fuerza, amenaza de mal considerable o engaño, condujera a otra persona fuera del territorio nacional o la introdujera en el mismo y, utilizando su indefensión la indujera a la prostitución, será castigado con pena privativa de libertad de hasta seis años.
2º Cuando el autor actuara comercialmente o como miembro de una banda que se ha formado para la realización de hechos señalados en el inciso anterior, se aplicará lo dispuesto en los artículos 57 y 91.

Ley Nº 6984/2022 (de Migraciones)
Artículo 4°. Principios.
12. Principio de Respeto a los Derechos Laborales: Se garantiza el trabajo digno y la remuneración justa independientemente de su condición migratoria. La Ley garantiza el fiel cumplimiento de las normas laborales por parte de los empleadores, sin tomar en consideración el estatus regular o no del inmigrante.

13. Principio de Integración Social: La Ley fomentará la inclusión en el desarrollo del país de todas las personas y todos los grupos sociales y étnicos.

Artículo 7°.- Derecho al trabajo.
El inmigrante con residencia autorizada por la Dirección Nacional de Migraciones no podrá ser discriminado por su condición de tal para el desempeño de un trabajo lícito. Tampoco será afectado en sus derechos adquiridos por los trabajos ya realizados en condición de inmigrante irregular. El empleador está obligado a informar a la Dirección Nacional de Migraciones cuando emplee a un inmigrante y deberá cumplir con las obligaciones emergentes de la legislación laboral, cualquiera sea la condición migratoria del inmigrante.

Ley Nº 1264/98 (General de Educación)
CAPÍTULO III
EDUCACIÓN CAMPESINA Y RURAL
Artículo 79.- Las autoridades educativas nacionales, departamentales y municipales proveerán un servicio de educación campesina y rural formal, no formal y refleja. Se buscará la educación del hombre campesino o rural, y la de su familia, ayudándole a su capacitación como agente activo del desarrollo nacional.
Este servicio buscará mejorar su nivel y calidad de vida, sus condiciones humanas, ecológicas, de vivienda y trabajo. Se desarrollará la formación técnica en actividades agrícolas, pecuarias, pesqueras, forestales, industriales, agroindustriales y otras.

Artículo 148.- En la asignación de recursos se dará prioridad a la educación de los sectores marginales de la población, al sector rural, a las áreas urbanas marginales y a las zonas fronterizas.

Artículo 155.- El Estado establecerá estímulos para las instituciones educativas públicas y privadas, y para centros de educación no formal, con destino a programas de:

a) investigación en la cultura, la educación, la ciencia y la tecnología;

b) ampliación de cobertura educativa presencial o a distancia;

c) construcción, adecuación de infraestructuras, instalaciones deportivas y artísticas;

d) creación o mejora de bibliotecas, talleres y laboratorios; y,

e) materiales y equipos didácticos;

Sobre todo cuando se trata de servicios de carácter solidario, comunitario y cooperativo con sectores marginales o para comunidades del sector rural, áreas urbanas marginales y zonas fronterizas.

Ley 1680/01 (Código de la niñez y la adolescencia)
Artículo 1°.- DEL OBJETO DE ESTE CÓDIGO.

Este Código establece y regula los derechos, garantías y deberes del niño y del adolescente, conforme a lo dispuesto en la Constitución Nacional, la Convención sobre los Derechos del Niño,

los instrumentos internacionales sobre la protección de los derechos humanos aprobados y ratificados por el Paraguay, y las leyes.

Artículo 2°.- DE LA PRESUNCIÓN DE LA NIÑEZ, ADOLESCENCIA O ADULTEZ.

En caso de duda sobre la edad de una persona, se presumirá cuanto sigue:

a) entre niño o adolescente, la condición de niño; y

b) entre adolescente y adulto, la condición de adolescente.

Se entenderá por adulto la persona que haya cumplido dieciocho años y hasta alcanzar la mayoría de edad.

Artículo 3°.- DEL PRINCIPIO DEL INTERÉS SUPERIOR.

Toda medida que se adopte respecto al niño o adolescente, estará fundada en su interés superior. Este principio estará dirigido a asegurar el desarrollo integral del niño o adolescente, así como el ejercicio y disfrute pleno de sus derechos y garantías.

Para determinar el interés superior o prevaleciente se respetarán sus vínculos familiares, su educación y su origen étnico, religioso, cultural y lingüístico. Se atenderá además la opinión del mismo, el equilibrio entre sus derechos y deberes, así como su condición de persona en desarrollo.

Artículo 4°.- DE LA RESPONSABILIDAD SUBSIDIARIA.

Los padres biológicos y adoptivos, o quienes tengan niños o adolescentes bajo su guarda o custodia, y las demás personas mencionadas en el Artículo 258 del Código Civil, tienen la obligación de garantizar al niño o adolescente su desarrollo armónico e integral, y a protegerlo contra el abandono, la desnutrición, la violencia, el abuso y la explotación. Cuando esta obligación no fuere cumplida, el Estado está obligado a cumplirla subsidiariamente.

Cualquier persona puede requerir a la autoridad competente que exija a los obligados principales y al Estado el cumplimiento de sus obligaciones.

Artículo 5°.- DE LA OBLIGACIÓN DE DENUNCIAR.

Toda persona que tenga conocimiento de una violación a los derechos y garantías del niño o adolescente, debe comunicarla inmediatamente a la Consejería Municipal por los Derechos del Niño, Niña y Adolescente (CODENI) o, en su defecto, al Ministerio Público o al Defensor Público.

El deber de denunciar incumbe en especial a las personas que en su calidad de trabajadores de la salud, educadores, docentes o de profesionales de otra especialidad desempeñen tareas de guarda, educación o atención de niños o adolescentes.

Al recibir la información, la Consejería Municipal por los Derechos del Niño, Niña y Adolescente (CODENI), el Ministerio Público y el Defensor Público adoptarán las medidas correspondientes, que les competen.

Artículo 25.- DEL DERECHO DEL NIÑO Y ADOLESCENTE A SER PROTEGIDOS CONTRA TODA FORMA DE EXPLOTACIÓN.

El niño y el adolescente tienen derecho a estar protegidos contra toda forma de explotación y contra el desempeño de cualquier actividad que pueda ser peligrosa o entorpezca su educación, o sea nociva para su salud o para su desarrollo armónico e integral.

Artículo 37°.- DEL SISTEMA DE PROTECCIÓN INTEGRAL.

Créase el Sistema Nacional de Protección y Promoción Integral a la Niñez y Adolescencia, en adelante "El Sistema", competente para preparar y supervisar la ejecución de la política nacional destinada a garantizar la plena vigencia de los derechos del niño y del adolescente.

El Sistema regulará e integrará los programas y acciones a nivel nacional, departamental y municipal.

Artículo 38.- DE LOS RECURSOS.

El Sistema será financiado con recursos previstos en el Presupuesto General de la Nación y en los respectivos Presupuestos Departamentales y Municipales.

Casos prácticos de jurisprudencia de las cortes nacionales en el sector agrícola o en otros sectores

Trabajo forzoso en nuestro país:

En nuestro país la modalidad de trabajo forzoso que fue denunciada por una ONG (Anti-slavery international) y dos Centrales Sindicales (CNT y CUT-A), ha sido en la región occidental del país.

"En consecuencia se realizó una investigación que fue publicada por la OIT bajo la denominación: "Servidumbre por Deudas y Marginación en el Chaco Paraguayo".

Asimismo la OIT ha sometido a Paraguay a la Comisión de Aplicación de Normas de la Conferencia Internacional del Trabajo en el año 2013 (con relación a la aplicación del Convenio Nº 169. Sobre Pueblos Indígenas).

Recomendaciones de la OIT

La Organización Internacional del Trabajo, solicita que estos temas sean abordados de manera integral y tripartita.

Por ello se instaló la "Comisión Nacional de Derechos Fundamentales en el Trabajo y Prevención del Trabajo Forzoso", por Resolución Ministerial N° 230/09, la cual se reúne periódicamente y analiza los pasos a seguir.

En el año 2016, se aprobó la “Estrategia Nacional de Prevención del Trabajo Forzoso en Paraguay”, por Decreto Nº 6285/16.

Fuente:http://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---ed_norm/---declaration/documents/publication/wcms_081941.pdf

ACTORES que opèran en concreto: Fiscalía, cuerpos institucionales/policiales, ONGs, sindicatos, inspección de trabajo, organizaciones de trabajadores, organizaciones empresariales, etc.

- La **Comisión Nacional de derechos fundamentales en el Trabajo y prevención del Trabajo forzoso CONTRAFOR,** fue creada por Decreto, en el año 2017. Que el MTESS ha llevado a cabo la coordinación de la Comisión en cumplimiento de los objetivos previstos en su ley de creación consistentes en velar por la protección de los trabajadores y las trabajadoras, en sus distintas dimensiones, garantizando el respeto de sus derechos especialmente de quienes se encuentren en condiciones de vulnerabilidad, así como el de cumplir y hacer cumplir la legislación al y los tratados, convenios y acuerdos

- Ley N° 5115/2013 se crea el **Ministerio de Trabajo, Empleo y Seguridad Social (MTESS**), operándose de este modo la modificación de la estructura orgánica del Ministerio de Justicia y Trabajo, pasando, en consecuencia, todas las cuestiones de trabajo, empleo y seguridad social a formar parte de las competencias y atribuciones del MTESS, recientemente creado por la mencionada ley del año 2013.

- **Ministerio de Relaciones Exteriores**: Coordina la Mesa interinstitucional contra la trata de personas. Si bien en la actualidad se centra mucho más en la explotación sexual que en la laboral, es la instancia competente para intervenir para la restitución de las personas cuando son trasladadas a otros países, el trabajo lo hace en colaboración con la unidad especializada del Ministerio Público. Igualmente cuenta con el Sistema de Monitoreo de Recomendaciones (SIMORE), un sistema integral para monitorear el nivel de implementación del país de las recomendaciones de los diferentes mecanismos de los derechos humanos a fin de dar seguimiento al cumplimiento del Paraguay con los compromisos asumidos con relación a derechos humanos aplicables bajo el marco legal internacional.

- **Ministerio Público**: Responsable de la investigación de los delitos. Cuenta con una unidad especializada de lucha contra la trata de personas.

- **Ministerio de Salud Pública y Bienestar Social**: Ente rector de la política pública de salud, igualmente responsable de la implementación de programas y servicios. Cuenta con un Plan Nacional de prevención y atención a la violencia sexual y de género, dentro del cual se visualiza la trata con fines de explotación sexual. No cuenta con un documento específico respecto a la trata y trabajo forzoso, sin embargo, en los servicios de salud se cuenta con un sistema de clasificación de enfermedades que detecta formas de violencias, y permite a los profesionales relevar la situación y poner a conocimiento de las autoridades competentes.

- **Ministerio de la Defensa Pública**: Representa los derechos de las personas vulneradas, cuenta con oficinas en todo el país.
- **Ministerio de Agricultura y Ganadería**.
- **Juzgados en lo penal**: Reciben las denuncias y procesan la causa.
- **Central Nacional Campesina**.
- **Tierra Viva (ONG)**
- **Amnistia Internacional**

Planes nacionales/regionales/interregionales de contraste a la explotación agrícola o en otros sectores

- Plan regional para la prevención y erradicación del trabajo forzoso y la trata de personas con fines de explotación laboral, adoptado por Resolución Mercosur GMC/RES. N°27/2019.

- Política Nacional de Prevención y Combate a la Trata de Personas, aprobada por el Presidente de la República a través del Decreto Presidencial Nº 8309/2012.

Esta política tiene por finalidad establecer los principios, enfoques, directrices y ejes estratégicos, para la prevención, investigación, sanción penal, protección y atención integral a las víctimas, en base a la cooperación local, nacional e internacional y de conformidad a la Constitución Nacional, los instrumentos nacionales e internacionales ratificados por el país y la legislación nacional. Dentro de sus principios establece la prioridad de la atención de los niños, niñas y adolescentes.

- El Registro Nacional de Agricultura Familiar (RENAF), en su Manual Operativo de 2010, y citado en la Ley 6.286 (2019), define agricultura familiar como la actividad productiva rural que utiliza principalmente fuerza de trabajo familiar para la producción de un predio. Además, a lo largo de un año agrícola no contrata un número mayor de veinte jornaleros asalariados (de manera temporal en épocas específicas del proceso productivo); los propietarios de la unidad de producción residen en la finca y/o en comunidades cercanas y no utilizan, bajo condición alguna, sea en propiedad, arrendamiento, u otra relación, más de 50 ha en la Región Oriental o 500 ha en la Región Occidental, independientemente del rubro productivo.

Artículo 6°.- Sistema de Restauración y Promoción.

Créase el Sistema de Defensa, Restauración y Promoción de la Agricultura Familiar Campesina destinado a el/la agricultor/a y a la agricultura familiar y a pequeñas empresas familiares agropecuarias que desarrollen actividades agropecuarias, forestales, pesqueras y agroindustrias artesanales en el medio rural, conforme los alcances que se establecen en la presente Ley, con la finalidad prioritaria de incrementar la productividad, favorecer la seguridad y soberanía alimentaria y valorizar y proteger al sujeto esencial del sistema productivo que es la persona, preservando la radicación de la familia en el medio rural, sobre la base de la sostenibilidad medioambiental, social y económica.

PROTECCIÓN VÍCTIMAS. Normativa o previsiones para la protecciòn de las victìmas a nivèl nacional (y casos, ejemplos,..)

Ley 4788/12 Integral contra la Trata de Personas que tiene por objeto prevenir y sancionar la trata de personas en cualquiera de sus manifestaciones, perpetrada en el territorio nacional y en el extranjero. Es también su objeto el proteger y asistir a las víctimas, fortaleciendo la acción estatal contra este hecho punible"

TÍTULO III

PROTECCIÓN Y ASISTENCIA A VÍCTIMAS Y TESTIGOS DE LA TRATA DE PERSONAS

Artículo 30.- DE LA IDENTIFICACION DE LAS VICTIMAS DE LA TRATA DE PERSONAS.

La Mesa Interinstitucional para la Prevención y el Combate a la Trata de Personas conformada de acuerdo a lo establecido en el Artículo 44 y concordante de la presente Ley elaborará y aprobará las directrices y procedimientos nacionales para la identificación de las víctimas de trata de personas. Los funcionarios y profesionales que entren en contacto con posibles víctimas de trata de personas, deberán tener conocimientos de dichas directrices y procedimientos y aplicarlos, tanto para la identificación como para la remisión inmediata de las víctimas identificadas a los órganos de acreditación de la condición de victimas de trata de personas. La Unidad Fiscal Especializada del Ministerio Público para la investigación de los casos de las víctimas de la trata de personas, será responsable de expedir la certificación que acredite a las víctimas como tales y las habilite para el acceso a los derechos, beneficios y servicios establecidos en la presente Ley.

Para la certificación de la condición de víctima de trata de personas, será suficiente que existan motivos razonables para creer que una persona es o fue víctima de trata de personas conforme a los procedimientos y directrices establecidos, sin condicionar dicha acreditación en forma exclusiva a la existencia de denuncia o proceso penal.

En ningún caso la certificación de la condición de víctima de trata de personas, se entenderá como inscripción de las víctimas en un registro especial, o la obligación de las mismas de poseer un documento especial que las identifique o de cumplir algún requisito con fines de vigilancia o notificación.

La Mesa Interinstitucional para la Prevención y el Combate a la Trata de Personas elaborará y distribuirá a los profesionales y funcionarios que puedan entrar en contacto con posibles víctimas, información y materiales relativos a la trata de personas que faciliten la identificación de las mismas.

Artículo 31. DE LOS DERECHOS DE LAS VÍCTIMAS.

Las víctimas de la trata de personas tienen derecho a:

1. recibir información sobre sus derechos en un idioma que comprendan, y en forma accesible a su edad y madurez;
2. recibir alojamiento apropiado, manutención y alimentación suficiente;
3. contar con asistencia psicológica, médica y jurídica gratuita;
4. prestar testimonio en condiciones especiales de protección y cuidado;
5. la protección frente a toda posible represalia contra su persona o su familia;
6. la adopción de las medidas necesarias para garantizar su integridad física y psicológica;
7. ser informadas del estado de las actuaciones, de las medidas adoptadas y de la evolución del proceso;
8. ser oídas en todas las etapas del proceso;
9. la protección de su identidad e intimidad. Los funcionarios intervinientes deberán preservar la reserva de la identidad de aquellas;
10. retornar al país en condiciones de dignidad y seguridad, incluyendo la facilitación del retorno al lugar en el que estuviere asentado su domicilio;
11. permanecer en el país, de conformidad con la legislación vigente, recibiendo la documentación o constancia que acredite tal circunstancia; y,
12. acceder de manera voluntaria y gratuita a los recursos de asistencia.

Artículo 32.- DE LA PROTECCION Y ASISTENCIA A LAS VÍCTIMAS DE LA TRATA DE PERSONAS.

Con el objeto de proteger y asistir a las víctimas de trata de personas, la Política Nacional para la Prevención y el Combate a la Trata de Personas incluirá el diseño y ejecución de programas de asistencia encaminados a la recuperación física, psicológica y social, de dichas víctimas, fundamentados en la protección de sus Derechos Humanos. Estos programas serán ejecutados a través de las Instituciones y Organizaciones que integran la Mesa Interinstitucional para la Prevención y el Combate a la Trata de Personas, garantizando la protección de la intimidad y la identidad de las víctimas. Se incluirán como mínimo:

1. Programas de asistencia inmediata.
2. Programas de asistencia mediata.
3. Asistencia a víctimas de nacionalidad paraguaya en el extranjero.

Artículo 33.- DE LOS PROGRAMAS DE ASISTENCIA INMEDIATA.

1° Los programas de asistencia inmediata deberán satisfacer, por lo menos, las siguientes necesidades:
1. Retorno de las víctimas a su lugar de origen si estas lo solicitan;
2. Servicios de traducción e interpretación, si procede;
3. Seguridad y asistencia material básica;
4. Alojamiento seguro y adecuado;
5. Cuidados de salud y tratamiento médico necesario, incluso, cuando proceda, examen confidencial, gratuito y opcional del VIH y otras enfermedades de transmisión sexual;
6. Asistencia psicológica de carácter confidencial y con pleno respeto de la intimidad y en un idioma que la víctima comprenda;
7. Información y asesoría jurídica respecto a los derechos y procedimientos legales a seguir; y,
8. Asistencia jurídica gratuita.

2° En la medida de lo posible, se prestará asistencia a los familiares acompañantes o personas a cargo de la víctima, considerados víctimas secundarias conforme a la acreditación realizada por las instancias pertinentes de acuerdo con esta Ley.

3° Las víctimas de la trata de personas no serán mantenidas en centros de detención como resultado de su situación de víctimas o su situación de inmigración. En ningún caso, se alojará a las víctimas de la trata de personas en cárceles, establecimientos penitenciarios, policiales o destinados al alojamiento de personas detenidas, procesadas o condenadas.

4° Todos los servicios de asistencia se prestarán de manera consensual y fundamentada, y teniendo debidamente en cuenta las necesidades especiales de los niños y otras personas en situación vulnerable.

Estas prestaciones serán objeto de reglamentación por parte de la Mesa Interinstitucional para la Prevención y el Combate a la Trata de Personas.

Artículo 34. DE LOS PROGRAMAS DE ASISTENCIA MEDIATA.

1° Los programas de asistencia mediata deberán abordar por lo menos los siguientes aspectos:

1. capacitación y ayuda en la búsqueda de oportunidades de empleo;

2. acompañamiento jurídico durante todo el proceso legal, en especial en el ejercicio de las acciones judiciales para exigir la reparación de los daños que han sufrido las víctimas;

3. acceso a tratamiento médico y psicológico de larga duración; y,

4. apoyo para reinserción familiar, social y comunitaria.

2° Estas prestaciones serán objeto de reglamentación por parte de la Mesa Interinstitucional para la Prevención y el Combate a la Trata de Personas.

Artículo 35.- DE LA ASISTENCIA A VÍCTIMAS DE NACIONALIDAD PARAGUAYA EN EL EXTRANJERO.

En cada Consulado y Embajadas de la República del Paraguay en el exterior, se deberá ofrecer la debida información y tomar medidas temporales para garantizar la seguridad de las víctimas de trata de personas de nacionalidad paraguaya, salvaguardar su dignidad e integridad personal y apoyarlas en las gestiones que deban realizar ante las autoridades del país extranjero.

Los Consulados y Embajadas procurarán además, incentivar el análisis del tema y la sensibilización a los medios de comunicación y a las autoridades extranjeras frente a la situación de sus víctimas.

Artículo 36. DE LOS NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES VÍCTIMAS.

1° En el caso de víctimas niños, niñas y adolescentes, además de los derechos precedentemente enunciados, se garantizará que los procedimientos reconozcan sus necesidades y derechos específicos.

Las medidas de protección de derechos aplicables no podrán restringir sus derechos y garantías, ni implicar privación de su libertad.

Se procurará la reintegración a su familia nuclear o ampliada o a su comunidad, cuando sea pertinente.

Además de cualquier otra garantía dispuesta en la presente Ley, los niños, niñas y adolescentes víctimas, deben recibir cuidados y atención especiales. En caso de que existan dudas acerca de la edad de la víctima y cuando haya razones para creer que la víctima es un niño, niña o adolescente, se le considerará como tal y se le concederán medidas de protección específicas a la espera de la determinación de su edad.

2° La asistencia a los niños, niñas y adolescentes víctimas estará a cargo de profesionales especializados y se realizará de conformidad con sus necesidades especiales, en particular en lo que respecta a alojamiento adecuado, la educación y los cuidados.

3° Si la víctima es un niño, niña o adolescente no acompañado, el Juzgado de la Niñez y la Adolescencia a pedido del Defensor del Niño, Niña y Adolescente, designará a un tutor para que represente sus intereses.

4° La Secretaría Nacional de la Niñez y la Adolescencia y la Jurisdicción Especializada de la Niñez y la Adolescencia tomarán todas las medidas necesarias para determinar la identidad y nacionalidad de la víctima niño, niña o adolescente cuando sea necesario y harán todo lo posible por localizar a la familia del niño, niña o adolescente víctima, cuando ello favorezca su interés superior.

5° Para la reinserción del niño, niña o adolescente víctima a su familia, se deberá verificar y acreditar previamente que los tratantes no pertenezcan a su núcleo familiar y garantizar que dichas víctimas recibirán condiciones de seguridad y atención en sus familias.

6° En el caso de niños, niñas y adolescentes víctimas o testigos, las entrevistas, los exámenes y otros tipos de investigaciones estarán a cargo de profesionales especializados, y se realizarán en un entorno

adecuado y en un idioma que el niño, niña o adolescente utilice y comprenda y en presencia de sus padres, su tutor legal o una persona de apoyo.
En el caso de los niños, niñas y adolescentes víctimas y testigos, las actuaciones judiciales se realizarán en audiencia privada, sin la presencia de los medios de comunicación.
Se evitará la presencia del procesado durante los testimonios de niños, niñas o adolescentes víctimas y testigos ante los tribunales.
Artículo 37.- DEL SUMINISTRO DE INFORMACIÓN A LAS VÍCTIMAS.
1° Desde su primer contacto con el proceso de justicia, y a lo largo de todo ese proceso, la fiscalía informará a las víctimas lo siguiente:
1. el grado y la naturaleza de los servicios y beneficios disponibles, la posibilidad de recibir asistencia de organizaciones no gubernamentales y otros organismos de ayuda a las víctimas, y la forma como se puede obtener esa asistencia;
2. las diferentes etapas de los procedimientos judiciales y administrativos y la función y posición de la víctima en ellos;
3. las posibilidades de acceso gratuito a servicios de asesoría jurídica;
4. la disponibilidad de protección para las víctimas, los testigos y sus familias, cuando han sido objeto de amenazas o intimidación;
5. sus derechos en cuanto a la intimidad y confidencialidad;
6. el derecho a ser informada de la situación y los progresos de las actuaciones judiciales;
7. las acciones jurídicas disponibles, incluida la solicitud de restitución e indemnización en procedimientos civiles y penales;
8. la posibilidad de obtener la residencia temporal o permanente, incluida la posibilidad de solicitar asilo o residencia por razones humanitarias o de compasión;
9. la información se proporcionará a los niños, niñas y adolescentes víctimas en presencia de su representante legal, salvo que este estuviere involucrado en el delito. Dicha información deberá proporcionarse en un idioma que utilice y comprenda el niño, niña o adolescente víctima y de la manera en que este la pueda entender.
Artículo 38.- DE LA INCLUSION EN PROGRAMAS DE PROTECCION A TESTIGOS Y VICTIMAS DE TRATA DE PERSONAS.
1° En los casos que lo ameriten, previa evaluación del riesgo por parte de la Fiscalía, se brindará protección integral a testigos y víctimas de la trata de personas, durante todo el proceso penal o mientras subsisten los factores de riesgo que lo justifiquen.
La fiscalía tomará todas las medidas apropiadas para velar por que los testigos o víctimas de la trata de personas, reciban protección adecuada si su seguridad está en peligro, incluidas medidas para protegerlos de la intimidación y las represalias de los tratantes y sus asociados, durante todo el proceso penal o mientras subsisten los factores de riesgo que lo justifiquen.
Cuando sea necesario se podrán tomar todas las medidas necesarias para reubicar a la víctima o testigo. Este procedimiento determinará la Fiscalía para salvaguardar la integridad física de la víctima o testigo, a pedido o en su caso con consentimiento de la misma.
2° Las víctimas y los testigos de la trata de personas tendrán acceso a todos los programas o medidas de protección de testigos existentes. En los casos que amerite conforme a la evaluación de riesgos de la Fiscalía, se incluirá en esta atención a las víctimas secundarias.
Artículo 39. DEL ACCESO A LA JUSTICIA DE VICTIMAS DE LA TRATA DE PERSONAS.
1° El juez puede disponer, previa petición, o cuando determine que es necesaria para la actuación de la justicia y sin perjuicio de los derechos del imputado, que:
1. las actuaciones judiciales se realicen en privado, sin público ni medios de información;

2. las transcripciones de las actuaciones se archiven selladas, y puedan accederse solo por orden judicial, a excepción del imputado o su Abogado defensor;
3. el testimonio de una víctima o un testigo se preste mediante un enlace de vídeo o el uso de cualquier otra tecnología de las comunicaciones, detrás de una pantalla opaca u otros medios que impidan el contacto visual con el imputado, no así del Abogado defensor;
4. la víctima o el testigo utilicen seudónimo; y,
5. la declaración de la víctima o testigo pueda ser realizada por la vía del Anticipo Jurisdiccional de Prueba en las condiciones establecidas en el Código Procesal Penal.
2° En estos procesos, no serán admisibles las pruebas para demostrar que la supuesta víctima participaba en otras actividades sexuales o la supuesta predisposición sexual de la víctima de trata de personas.
3° La víctima tendrá la oportunidad de presentar sus opiniones, necesidades, intereses y preocupaciones para que se las tengan en cuenta en cualquier etapa de los procedimientos judiciales o administrativos relacionados con la trata de personas, ya sea en forma directa o a través de su representante, sin perjuicio de los derechos de defensa.
4° Al procesamiento, registro y utilización de los datos personales relativos a las víctimas de la trata de personas, se aplicarán las normas que protegen los datos personales y de conformidad con las mismas, se establecerá un protocolo para el intercambio de información entre órganos competentes para la identificación y atención a las víctimas de trata de personas, así como para la investigación de los delitos de trata. Todo esto respetando la necesidad de proteger la intimidad y seguridad de las víctimas.
No se divulgará públicamente ni se publicará el nombre, la dirección y otros datos de las víctimas de trata de personas.
Artículo 40.- DEL PERMISO DE PERMANENCIA DURANTE EL PERIODO DE RECUPERACIÓN Y REFLEXIÓN.
1° Una vez que se haya llegado a la conclusión por motivos razonables de que una persona es una víctima de la trata de personas, la Fiscalía presentará una petición por escrito a la Dirección General de Migraciones para que se conceda a la víctima un permiso de permanencia en el país que coincidirá con el período de recuperación y reflexión y que durará por lo menos noventa días, a fin de que esta pueda adoptar una decisión fundamentada acerca de su cooperación con las autoridades competentes.
2° Esta petición puede ser presentada por la propia víctima por sí o por sus representantes legales.
3° La Dirección General de Migraciones deberá expedirse en un plazo no mayor de cinco días, contado a partir de la presentación de la solicitud.
4° Hasta que la Dirección General de Migraciones decida el permiso de permanencia de la víctima de la trata de personas, esta no será deportada del territorio de la República y podrá reclamar los derechos, las prestaciones, los servicios y las medidas de protección correspondientes a las víctimas de trata de personas existentes en el país.
5° Si ya se hubiera iniciado el proceso de deportación, este se suspenderá, y si ya se hubiera emitido una orden de deportación, se suspenderá su ejecución.
Artículo 41.- DEL PERMISO DE RESIDENCIA TEMPORARIA O PERMANENTE.

1° A petición de la víctima, la Dirección General de Migraciones, podrá emitir el permiso de residencia temporaria renovable para la víctima y las personas a su cargo que la acompañen, por un período de seis meses.
2° Sobre la base del permiso de residencia temporaria o permanente la víctima y las personas a su cargo que la acompañen tendrán derecho a las medidas de asistencia, las prestaciones, los servicios y la protección establecidos para las víctimas de trata de personas en el país.

3° La víctima podrá solicitar la condición de refugiada o de residente permanente para sí y para las personas a su cargo que la acompañen, por motivos humanitarios.
4° La falta de un pasaporte válido, otros documentos de identidad, o el incumplimiento de algún requisito establecido para la solicitud de residencia temporaria o permanente como consecuencia de la trata de personas que afectó a la víctima o a su acompañante, no será motivo para denegarle la condición de residente temporario o permanente.

Artículo 42.- DE LA REPATRIACIÓN DE LAS VÍCTIMAS DE LA TRATA DE PERSONAS AL PARAGUAY.

1° La Secretaría de Desarrollo para Repatriados y Refugiados Connacionales facilitará y aceptará la repatriación de una víctima de la trata de personas que sea nacional del Paraguay o que tuviere el derecho de residencia permanente en el Paraguay en el momento en que fue objeto de trata de personas, sin demoras indebidas o injustificadas y teniendo debidamente en cuenta sus derechos y su seguridad.
2° Si la víctima carece de documentación apropiada la autoridad competente, a petición de la víctima o de las autoridades competentes del Estado al que fue trasladada la persona objeto de trata, emitirá los documentos de viaje u otras autorizaciones que sean necesarias para que la persona pueda viajar al territorio del Paraguay y reingresar en él.
3° Cuando se repatríe a una víctima de la trata de personas a Paraguay, no quedará constancia de ese hecho en los documentos de identidad de esa persona en relación con su repatriación ni con el hecho de que esa persona haya sido víctima de la trata, ni se almacenará en ninguna base de datos, información personal que pueda afectar a su derecho a salir del país o a entrar en otro país o que pueda tener cualquier otra consecuencia negativa.
4° El Gobierno Nacional implementará, a través de los órganos pertinentes un programa de repatriación para las víctimas de trata de personas que se encuentren en el exterior.

Artículo 43.- DE LA REPATRIACION DE LAS VÍCTIMASDE LA TRATA DE PERSONAS A OTROS ESTADOS.

1° Cuando una víctima de la trata de personas que no es nacional del Paraguay solicite su repatriación a su país de origen o al país en el que tenía derecho de residencia permanente en el momento en que fue objeto de trata, la autoridad competente facilitará esa repatriación, sin demoras indebidas y teniendo plenamente en cuenta sus derechos y su seguridad.
2° Cuando una víctima de la trata de personas que no es de nacionalidad paraguaya es repatriada al Estado del que es nacional o en el que tenía derecho de residencia permanente cuando fue víctima de la trata, la autoridad competente velará porque esa repatriación se realice teniendo debidamente en cuenta su seguridad, así como el estado de cualquier procedimiento legal relacionado con el hecho de que la persona es una víctima de la trata.
3° Toda decisión de repatriar a una víctima de la trata de personas a su país se adoptará con arreglo al principio de no devolución y de prohibición de tratos inhumanos o degradantes.
4° Cuando una víctima de la trata de personas alega con fundamento que la propia repatriación o la de su familia a su país de origen puede exponerlas a un riesgo para sus vidas, su salud o su libertad personal, la autoridad competente realizará una evaluación del riesgo y de la seguridad antes de repatriar a la víctima.
5° Cuando se repatrie a una víctima o testigo de la trata de personas a su país de origen, no se dejará constancia de ese hecho en los documentos de identidad de esa persona ni del hecho de que esa persona ha sido víctima de la trata, ni se almacenará en ninguna base de datos información personal que pueda afectar a su derecho a salir de su país o entrar en otro país o que pueda tener cualesquiera otras consecuencias negativas.
6° Los niños, niñas y adolescentes víctimas o testigos no serán repatriados a su país de origen si existen motivos para creer que su repatriación perjudicará sus intereses superiores, de conformidad con una evaluación del riesgo y seguridad.

Decreto N° 5093/05 se crea la Mesa Interinstitucional para la Prevención y Combate a la Trata de Personas, la cual está conformada por 17 instituciones del Gobierno Central para la Prevención y Combate a la Trata de Personas.

La Mesa Interinstitucional es el Organismo consultivo del Gobierno Nacional en esta materia y el ente coordinador de las acciones que desarrolle el Estado paraguayo. Lo conforman instituciones del sector público que abordan la Trata de Personas desde sus líneas de acción (prevención, atención a víctimas, investigación y persecución penal con énfasis en la articulación interinstitucional para dar respuestas efectivas al combate a este crimen.

l MINMUJER cuenta con una instancia especializada, ello de conformidad al cumplimiento de la **Ley N° "4877/12" Integral contra la trata.**

La Dirección General de Prevención y Atención contra la Trata de Personas, es responsable de la planificación, coordinación y supervisión de la aplicación de estrategias y acciones para la prevención y erradicación de la trata de mujeres, así como brindar una atención integral a mujeres víctimas de la trata de personas. La misma fue elevada a su condición de Dirección General, por Ley N° 4.675 del 25 de julio de 2012 "Que eleva al rango de Ministerio a la Secretaria de la Mujer" y el Decreto N°630/2013 Por el cual se reglamentan la Ley N° 4.675/12 "Que eleva a rango de Ministerio a la Secretaria de la Mujer".

Cuenta con las siguientes Direcciones:

-Dirección de Políticas de Prevención de la Trata de Mujeres que aborda el crimen de la Trata de Personas desde las líneas vinculadas a la sensibilización y prevención, implementando jornadas de sensibilización y prevención dirigidas a público en general y capacitaciones dirigidas a instituciones y funcionarias/os del sector público y privado que abordan algunas de las líneas de la Trata de Personas. Asimismo, trabaja en campañas de difusión sobre la prevención de este crimen y es integrante de la Sub Comisión de Difusión y Prevención de la Trata de la Mesa Interinstitucional.

-Dirección de Asistencia y Atención a Víctimas de Trata que brinda atención integral y especializada a las mujeres adultas afectadas por el crimen de la Trata, a través de sus instancias (Centro de Referencia y Albergue Transitorio para mujeres afectadas por la Trata). Cuenta con un equipo técnico especializado que brinda atención social, psicológica, jurídica, acompañamiento y seguimiento de los casos a través del Centro de Referencia. El Albergue transitorio para mujeres afectadas por la trata fue habilitado en diciembre de 2007, es el único Albergue Transitorio para mujeres adultas, víctimas de Trata de Personas en Paraguay. A través del equipo técnico se brinda atención integral (social, jurídica, psicológica, acompañamiento y seguimiento). Además, es un espacio de protección, donde se provee de alimentación y vestimenta.

En el marco de la atención lidera la Sub Comisión de Asistencia y atención a víctimas de Trata de la Mesa Interinstitucional.

Programa De Reinserción Social A Víctimas De Trata De Personas

La reinserción social comprende los aspectos fundamentales a ser considerados en el proceso de restitución de los derechos vulnerados por las personas afectadas por la Trata.
El objetivo de la reinserción social es promover que las mujeres adultas afectadas por la Trata cuenten con un proyecto de vida, que les permita superar sus factores de vulnerabilidad.
Decreto N° 4473, por el cual se aprueba el "Plan Nacional para la Prevención y el Combate de la Trata de Personas en la República del Paraguay".
l Plan Nacional nace de la Ley N° 4788/2012 "Integral contra la Trata de Personas", como parte de la estrategia nacional contra la trata de personas, que en su artículo 48 establece que la Política Nacional para la prevención y combate a la trata de personas será la base para la formulación de los planes ajustados a las necesidades de cada departamento y municipio del país. Esta Política Nacional fue aprobada por Decreto N° 8309/2012.
El Plan Nacional tiene como objetivo combatir la trata de personas efectuando acciones de prevención, atención y protección a personas afectadas, persecución y sanción de tratantes, que estén planificadas, articuladas y ejecutadas por la Mesa Interinstitucional para la Prevención y Combate de la Trata de Personas en la República del Paraguay, a través de sus instituciones miembros, cuya coordinación nacional está a cargo del Ministerio de Relaciones Exteriores.
El documento es el resultado final de un largo proceso participativo entre las 18 instituciones que conforman la Mesa Interinstitucional, además de la sociedad civil y otros actores claves, desarrollados a través de 4 talleres a lo largo del presente año, llevadas a cabo a través de plataformas virtuales a raíz de la pandemia del covid-19.

Los ejes estratégicos en los que se agrupan las acciones contempladas en el PNTP, son:

1. Fortalecimiento institucional y articulación interinstitucional.
2. Prevención.
3. Atención integral y protección a víctimas.
4. Investigación y sanción.

Cabe mencionar que el Paraguay está identificado esencialmente como país de origen de la trata de personas, aunque también hay casos que lo sitúan como país de tránsito y algunos como país de destino.

URUGUAY

Lucía Remersaro, Lucía Giudice y Daniel Zubillaga
(Universidad de la Repúblic̀a - UDELAR)

NIVEL INTERNACIONAL

Tratados internacionales realmente utilizados en cada jurisdicción nacional

Considerando los tratados y convenciones internacionales sobre la Esclavitud y prácticas similares, la Trata y el Trabajo forzoso, ordenados cronológicamente y que tienen cierta relevancia para la doctrina uruguaya, se mencionan los siguientes[120]:

"**Convención sobre la Abolición de la Esclavitud**", tratado internacional propuesto por la Sociedad de Naciones y firmado el 25 de septiembre de **1926** en Ginebra (Suiza) (en vigor desde el 9 de marzo de 1927) que declara ilegal la esclavitud y crea un mecanismo internacional para perseguir a quienes la practican. El 7 de diciembre de **1953** se firmó en Nueva York un *Protocolo para modificar la Convención sobre la Esclavitud firmada en Ginebra el 25 de septiembre de 1926*, por el cual se transferían a la Organización de las Naciones Unidas las funciones asignadas en la Convención a varios organismos de la Sociedad. El 7 de septiembre de **1956** se firmó en Ginebra la *Convención suplementaria sobre la abolición de la esclavitud, la trata de esclavos y las instituciones y prácticas análogas a la esclavitud* para extender la prohibición y persecución acordadas en 1926 a determinadas conductas que se consideraban análogas o asimilables a la esclavitud. Definición de la Convención de 1926: art. 1, párr. 1, «La esclavitud es el estado o condición de un individuo sobre el cual se ejercen los atributos del derecho de propiedad o algunos de ellos»;

La **Declaración Universal de Derechos Humanos** (1948) establece en el artículo 4° que "la trata de esclavos está prohibida en todas sus formas"

El **Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos** (1966) en su artículo 8, expresa "... La esclavitud y la trata de esclavos estarán prohibidas en todas sus formas. (...)"

La Organización Internacional del Trabajo (OIT)

El "**Convenio núm. 29 de 1930" de la OIT**, que proporciona la primera definición de "trabajo forzoso" en el panorama legislativo internacional. El art. 2, párr. 1 del Convenio 29, definió el trabajo forzoso u obligatorio como "todo trabajo o servicio exigido a un individuo bajo la amenaza de una pena cualquiera y para el cual dicho individuo no se ofrece voluntariamente". Esta definición tiene su núcleo constitutivo en la coacción para realizar el servicio, basada en los elementos de amenaza de

[120] Es importante destacar que estos documentos internacionales NO TIENEN una relevancia directamente aplicable en el ordenamiento jurídico interno pero son relevantes en cuanto utilizados por la construcción del discurso teórico a los temas de referencia.

castigo y no aceptación voluntaria del servicio, explicativos de los adjetivos "forzado" y "obligatorio" colocados junto al término "trabajo". La OIT ha adoptado dos convenios sobre el trabajo forzoso, los cuales son instrumentos jurídicamente vinculantes que quedan abiertos a la ratificación por los Estados Miembros de la OIT (todos ratificados por Uruguay). El primero es el Convenio núm. 29 de 1930 y el segundo es el **Convenio núm. 105 de 1957**, que no revisa el Convenio núm. 29, pero que tiene por objeto complementarlo centrándose en cinco prácticas que habían surgido tras la Segunda Guerra Mundial, incluido el trabajo forzoso como castigo por la expresión de opiniones políticas, con fines de fomento económico, por la participación en huelgas, y como medida de discriminación racial o de otro tipo o como disciplina laboral. El Convenio núm. 105 hace referencia principalmente al trabajo forzoso impuesto por las autoridades estatales.

En 2014, la OIT adoptó dos nuevos instrumentos sobre el trabajo forzoso: 1) el Protocolo de 2014 relativo al Convenio sobre el trabajo forzoso, 1930 es un instrumento jurídicamente vinculante que exige a los Estados adoptar medidas de prevención y protección, y emprender acciones jurídicas y de reparación para dar cumplimiento a la obligación del Convenio de poner fin al trabajo forzoso. Complementa el Convenio núm. 29. El Convenio propiamente dicho se mantiene abierto a la ratificación; 2) la Recomendación sobre el trabajo forzoso (medidas complementarias), 2014 (núm. 203).

"**Convención suplementaria sobre la abolición de la esclavitud, la trata de esclavos y las instituciones y prácticas análogas a la esclavitud**" de **1956**, para extender la prohibición y persecución acordadas en 1926 a determinadas conductas que se consideraban análogas o asimilables a la esclavitud. Art. 1: «Cada uno de los Estados Partes en la Convención adoptará todas aquellas medidas legislativas o de cualquier otra índole que sean factibles y necesarias para lograr progresivamente y a la mayor brevedad posible la completa abolición o el abandono de las instituciones y prácticas que se indican a continuación, dondequiera que subsistan, les sea o no aplicable la definición de esclavitud que figura en el artículo 1 del Convenio sobre la Esclavitud, firmado en Ginebra en 25 de septiembre de 1926: a) La servidumbre por deudas, o sea, el estado o la condición que resulta del hecho de que un deudor se haya comprometido a prestar sus servicios personales, o los de alguien sobre quien ejerce autoridad, como garantía de una deuda, si los servicios prestados, equitativamente valorados, no se aplican al pago de la deuda, o si no se limita su duración ni se define la naturaleza de dichos servicios; b) La servidumbre de la gleba, o sea, la condición de la persona que está obligada por la ley, por la costumbre o por un acuerdo a vivir y a trabajar sobre una tierra que pertenece a otra persona y a prestar a ésta, mediante remuneración o gratuitamente, determinados servicios, sin libertad para cambiar su condición; c) Toda institución o práctica en virtud de la cual: i) Una mujer, sin que la asista el derecho a oponerse, es prometida o dada en matrimonio a cambio de una contrapartida en dinero o en especie entregada a sus padres, a su tutor, a su familia o a cualquier otra persona o grupo de personas; ii) El marido de una mujer, la familia o el clan del marido tienen el derecho de cederla a un tercero a título oneroso o de otra manera; iii) La mujer, a la muerte de su marido, puede ser transmitida por herencia a otra persona; d) Toda institución o práctica en virtud de la cual un niño o un joven menor de dieciocho años es entregado por sus padres, o uno de ellos, o por su tutor, a otra persona, mediante remuneración o sin ella, con el propósito de que se explote la persona o el trabajo del niño o del joven.».

"**Convención contra la Delincuencia Organizada Transnacional**" más conocida como la **Convención de Palermo**, es un tratado multilateral patrocinado por Naciones Unidas en contra del

crimen organizado transnacional, fue adoptado en **2000**. Sus tres Protocolos (los **Protocolos de Palermo**) son:

- Protocolo de las Naciones Unidas para Prevenir, Reprimir y Sancionar la Trata de Personas, Especialmente Mujeres y Niños;
- Protocolo de las Naciones Unidas contra el Contrabando de Migrantes por Tierra, Mar y Aire;
- Protocolo de las Naciones Unidas contra la fabricación y el tráfico ilícito de armas de fuego.

Todos estos tres instrumentos contienen elementos de las actuales leyes internacionales sobre trata de personas y el tráfico ilegal de armas. La convención y el protocolo están bajo la jurisdicción de la Oficina de Naciones Unidas contra la Droga y el Delito (ONUDD, o UNODC, por las siglas en inglés de *United Nations Office on Drugs and Crime*). La convención entró en vigor el 29 de septiembre de 2003.

El **Protocolo de las Naciones Unidas para Prevenir, Reprimir y Sancionar la Trata de Personas, Especialmente Mujeres y Niños** (también conocido como el **Protocolo contra la trata de personas** y que complementa la Convención de las Naciones Unidas contra la Delincuencia Organizada Transnacional) proporciona una definición de trata de personas, así como de explotación, en la legislación supranacional. El art. 3, letra a) del Protocolo Adicional de Palermo, titulado "Terminología", establece que "trata de personas" significa: "la captación, el transporte, el traslado, la acogida o la recepción de personas, recurriendo a la amenaza o al uso de la fuerza u otras formas de coacción, al rapto, al fraude, al engaño, al abuso de poder o de una situación de vulnerabilidad o a la concesión o recepción de pagos o beneficios para obtener el consentimiento de una persona que tenga autoridad sobre otra, con fines de explotación. Esa explotación incluirá, como mínimo, la explotación de la prostitución ajena u otras formas de explotación sexual, los trabajos o servicios forzados, la esclavitud o las prácticas análogas a la esclavitud, la servidumbre o la extracción de órganos". La definición de trata se basa en tres elementos principales: i) los actos realizados por el responsable (*la captación, el transporte, el traslado, la acogida o la recepción de personas*); ii) los medios para realizar la conducta (*violencia, amenazas, fraude, engaño, abuso de poder o situación de vulnerabilidad, concesión o recepción de pagos o beneficios*); iii) la finalidad de la explotación. Una de las principales limitaciones del Protocolo contra la trata es su estrecha correlación con la Convención de Palermo, que delimita el ámbito de aplicación de las disposiciones del Protocolo a la delincuencia organizada transnacional (art. 4 del Protocolo, Ámbito de aplicación y art. 37 Conv.).

Protocolo contra el tráfico ilícito de migrantes por tierra, mar y aire, que complementa la Convención de las Naciones Unidas contra la Delincuencia Organizada Transnacional.

La **Convención Internacional sobre la protección de los derechos de todos los trabajadores migratorios y sus familiares** del ámbito de las Naciones Unidas, aprobada el 18 de diciembre de 1991**.** En los arts. 11, 25, 26, 40, 52 y 54 se proveen definiciones importantes para el ámbito del trabajo forzoso.

Con respecto a niños, niñas, adolescentes:

La **Convención sobre los Derechos del Niño** (1989) resolución 44/25, anexo, de la Asamblea General http://www.unicef.org/crc/ regula el trabajo infantil. En la órbita de la OIT, en 1977 **el**

Convenio No. 138 (1973) de la OIT sobre la edad mínima de acceso al empleo (http://www.ilo.org/ilolex/spanish/convdisp1.htm) y el **Convenio No. 182 (1999) de la OIT sobre las peores formas de trabajo infantil en 2001. (**http://www.ilo.org/ilolex/spanish/convdisp1.htm)

Sin perjuicio de esta información, conviene tener presente el problema de jerarquía normativa de los tratados internacionales en el sistema jurídico uruguayo. A diferencia de lo que puede observarse en ordenamientos constitucionales de la región -como el Argentino- la Constitución de la República Oriental del Uruguay no establece expresamente cuál es la jerarquía de los tratados internacionales en relación a la propia Constitución y las leyes nacionales. Esto ha generado por parte de los expertos constitucionalistas y de derechos humanos la elaboración de argumentos que permitan influenciar las decisiones de los tribunales en línea a reconocer o bien jerarquía constitucional a los tratados o, incluso, supraconstitucional a partir de interpretaciones de los artículo 7, 72 y 32 de la Constitución. De otra forma, previo a estas elaboraciones doctrinarias, los tratados internacionales fueron considerados durante años con igual jerarquía que las leyes.

NIVEL INTERNACIONAL

Soft Law (documentos internacionales) utilizados

- en relación con la conceptualizaciòn y aplicaciòn de la normativa sobre la explotación laboral y de la trata de personas (ejemplo ILO y UNODC)
- en relación con la definición de una situación de vulnerabilidad, necesidad y de condiciones/indicadores de trabajo forzoso/indigno

1. "En relación con la conceptualizaciòn y aplicación de la normativa sobre la explotación laboral y de la trata de personas":

- **UNODC, *Legislative guides for the implementation of the United Nations convention against Transnational organized crime and the protocol thereto***, New York, 2004 (http://www.unodc.org/pdf/crime/legislative_guides/03%20Legislative%20guide_Trafficking%20in%20Persons%20Protocol.pdf);

-**UNODC, *Model Law against Trafficking***, Viena, 2009 (https://www.unodc.org/documents/human-trafficking/UNODC_Model_Law_on_Trafficking_in_Persons.pdf): documento elaborado para ayudar a los Estados a transponer las obligaciones derivadas del Protocolo contra la trata a las disposiciones legislativas nacionales y verificar el grado de implementación del mismo en los sistemas individuales;

- **UNODC, *The Role of 'Consent' in the Trafficking in Persons Protocol, Issue Paper***, Viena, 2014. (https://www.unodc.org/documents/human-trafficking/2014/UNODC_2014_Issue_Paper_Consent.pdf);

- **UNODC, *The Concept of 'Exploitation' in the Trafficking in Persons Protocol***, Issue Paper, Viena, 2015 (https://www.unodc.org/documents/human-trafficking/2015/UNODC_IP_Exploitation_2015.pdf);

- **UNODC, *The Role of Recruitment Fees and Abusive and Fraudulent Recruitment Practices of Recruitment Agencies in Trafficking in Persons***, Viena, 2015,

(https://www.unodc.org/documents/human-trafficking/2015/Recruitment_Fees_Report-Final-22_June_2015_AG_Final.pdf);

- **UNODC, *The International Legal Definition of Trafficking in Persons: Consolidation of research findings and reflection on issues raised, Issue Paper***, Vienna, 2018 (https://www.unodc.org/documents/human-trafficking/2018/Issue_Paper_International_Definition_TIP.pdf);

- ***Global report on trafficking in person*** **de UNODC, 2022: https://www.unodc.org/documents/data-and-analysis/glotip/2022/GLOTiP_2022_web.pdf.**

- ILO, *Human trafficking and forced labour exploitation. Guidelines for legislation and law enforcement*, Special Action Programme to combat forced labour, 2005 (http://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---ed_norm/---declaration/documents/publication/wcms_081999.pdf);

- **ILO, *Forced labour and human trafficking. A handbook for Labour Inspectors***, 2008, (https://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---ed_norm/---declaration/documents/publication/wcms_097835.pdf;

- **ILO, *Operational indicators of trafficking in human beings***, 2009 (https://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/@ed_norm/@declaration/documents/publication/wcms_105023.pdf);

- **ILO, *The cost of coercion*, 2009** (https://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---ed_norm/---declaration/documents/publication/wcms_106268.pdf);

- **ILO, *Hard to see, harder to count. Survey Guidelines to estimate forced labour of adults and children***, 2012 (https://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---ed_norm/---declaration/documents/publication/wcms_182096.pdf);

- **ILO, Walk free, OIM, *Global estimates of modern slavery: forced labour and forced marriage***, Geneva, 2017 (https://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---ed_norm/---ipec/documents/publication/wcms_854733.pdf);

- **ILO, Walk free, OIM, *Global estimates of modern slavery: forced labour and forced marriage***, Geneva, 2022 (https://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---ed_norm/---ipec/documents/publication/wcms_854733.pdf);

- Resolución 57/176 de la Asamblea General, de 18 de diciembre de 2002, titulada “Trata de mujeres y niñas” http://daccessdds.un.org/doc/UNDOC/GEN/N02/549/78/PDF/N0254978.pdf?OpenElement

- **IOM, *Migrants and their vulnerability to human trafficking, modern slavery and forced labour***, Geneva, 2019 (https://publications.iom.int/system/files/pdf/migrants_and_their_vulnerability.pdf);

- **IOM, *Indicators of trafficking in persons*** **(**https://www.iom.int/sites/g/files/tmzbdl486/files/documents/atip_levant/ph2-indicators-of-trafficking-in-persons.pdf);

2. En relación con la definición de una situación de vulnerabilidad, necesidad y de condiciones/indicadores de trabajo forzoso/indigno:

- **UNODC, *Legislative guides for the implementation of the United Nations convention against Transnational organized crime and the protocol thereto* (*https://www.unodc.org/pdf/crime/legislative_guides/Legislative%20guides_Full%20version.pdf*)**: "*La referencia a las palabras "abuso de una posición de vulnerabilidad" es entendido como cualquier situación en la que la persona involucrada no tiene alternativa real y aceptable sino someterse al abuso mismo"* (nota 13, p. 268 e para. 34, p. 269);
- **UNODC, *Abuse of a position of vulnerability and other "means" within the definition of trafficking in persons*, Issue Paper**, Vienna, 2013, (https://www.unodc.org/documents/human-trafficking/2012/UNODC_2012_Issue_Paper_-_Abuse_of_a_Position_of_Vulnerability.pdf): subraya la distinción entre la mera existencia de la condición de vulnerabilidad que hace a la persona susceptible a la trata de personas (vulnerabilidad como forma de susceptibilidad a la trata) y el abuso de la posición de vulnerabilidad (abuso de la vulnerabilidad como medio de trata) y precisa que sólo el segundo es relevante para los fines de la trata de personas, ya que indica una conducta maliciosamente abusiva que aprovecha la vulnerabilidad a favor propio. El abuso de vulnerabilidad -entendido como una condición en la que la víctima no tiene una alternativa real y efectiva a ceder al abuso del que es víctima- invalida cualquier consentimiento prestado por la víctima, ya que la vulnerabilidad de la persona contribuye a crear un estado de privación (económica y social) que incide directamente en la limitación de la libertad de elección del individuo, de la que un tercero abusa;

Sin embargo, conviene tener presente que la Ley de Derecho Internacional Privado (N°19.920) aprobada el 27 de noviembre de 2020 (https://www.impo.com.uy/bases/leyes/19920-2020), introduce en materia de contratación internacional, las partes puedan pactar juez y ley aplicable a un contrato aplicable, así como normas de "soft law", siempre y cuando ellas emanen de organismos internacionales de los que Uruguay sea parte.

NIVEL REGIONAL

Normativa efectivamente utilizada (LAW IN ACTION) por los estados a nivel regional (ejemplo: IDH (con decisiones), CEDU (con decisiones), Convenzione di Varsavia, Carta di Nizza, Direttiva 2011/36/UE (y enmiendas recientes) también incluye organismos que producen normas, en Europa: Consejo de Europa, Unión Europea

La Carta de la OEA en el art 34 se definen metas básicas: salarios justos, oportunidades de empleo y condiciones de trabajo aceptables para todos los trabajadores.

La Declaración Americana de Deberes y Derechos del Hombre, en el artículo XIV se prevé el derecho al trabajo y a una justa retribución.

La Carta Interamericana de Garantías Sociales en los arts. 3, 8, 12, 16, 17 y 35 se prevé el respeto a los derechos mínimos laborales.

El **artículo 6 de la Convención Americana de Derechos Humanos** dispone la prohibición de la Esclavitud y Servidumbre. Es un artículo muy importante en tanto se han condenado a varios Estados del ámbito americano por su incumplimiento.

"1. Nadie puede ser sometido a esclavitud o servidumbre, y tanto éstas, como la trata de esclavos y la trata de mujeres están prohibidas en todas sus formas.

2. Nadie debe ser constreñido a ejecutar un trabajo forzoso u obligatorio. En los países donde ciertos delitos tengan señalada pena privativa de la libertad acompañada de trabajos forzosos, esta disposición no podrá ser interpretada en el sentido de que prohíbe el cumplimiento de dicha pena impuesta por juez o tribunal competente. El trabajo forzoso no debe afectar a la dignidad ni a la capacidad física e intelectual del recluido.

3. No constituyen trabajo forzoso u obligatorio, para los efectos de este artículo:

a. los trabajos o servicios que se exijan normalmente de una persona recluida en cumplimiento de una sentencia o resolución formal dictada por la autoridad judicial competente. Tales trabajos o servicios deberán realizarse bajo la vigilancia y control de las autoridades públicas, y los individuos que los efectúen no serán puestos a disposición de particulares, compañías o personas jurídicas de carácter privado;

b. el servicio militar y, en los países donde se admite exención por razones de conciencia, el servicio nacional que la ley establezca en lugar de aquél;

c. el servicio impuesto en casos de peligro o calamidad que amenace la existencia o el bienestar de la comunidad, y

d. el trabajo o servicio que forme parte de las obligaciones cívicas normales".

A ello se adhiere en 1999, **el Protocolo Adicional a la Convención Americana sobre Derechos Humanos en Materia de Derechos Económicos, Sociales y Culturales**, cuyo Art. 6.1 dice: "Toda persona tiene derecho al trabajo, el cual incluye la oportunidad de obtener los medios para llevar una vida digna y decorosa a través del desempeño de una actividad lícita libremente escogida o aceptada."

Tratado de Asunción (MERCOSUR)

En 1991, Argentina, Brasil, Paraguay y Uruguay firmaron un tratado que estableció el Mercado Común del Sur (MERCOSUR). En el año 2006, Venezuela se adhirió al MERCOSUR y el 13 de agosto de 2012 se hizo efectiva su incorporación como miembro pleno, aunque en la actualidad se encuentra suspendida. A su vez, la efectiva incorporación del Estado Plurinacional de Bolivia, que

adhirió en diciembre de 2012, se concretó en el 2023. A pesar de que en la creación del MERCOSUR se desatendieron aspectos sociales, muy poco tiempo después de su celebración, como resultado de una reunión de los Ministros de Trabajo de los países del bloque, se emitió la llamada "Declaración de Montevideo" (09.05.1991) en la que se puso de manifiesto la necesidad de atender los aspectos laborales del proceso que se iniciaba. Para ello se propuso la creación de un Subgrupo de Trabajo (SGT) sobre asuntos laborales y se alentó a estudiar la adopción de una Carta Social.

En diciembre de 1991, en una reunión celebrada en Brasilia, el Consejo Mercado Común (CMC) decidió institucionalizar las reuniones de los Ministros de Trabajo de los cuatro países integrantes del bloque. en 1991, se creó el SGT N° 11, denominado de "Asuntos Laborales", que luego (en marzo de 1992) mudó su nombre al de "Relaciones Laborales, Empleo y Seguridad Social" y en 1995, pasó a ser el SGT N° 10, conservando esta última denominación.

Hoy en día el SGT 10 se compone de siete comisiones:

- Unidad ejecutora del Plan Regional de Prevención y Erradicación del Trabajo Infantil
- Comisión Operativa Coordinadora del Plan Regional de Inspección del Trabajo del MERCOSUR
- Comisión del Equipo Técnico de Salud y Seguridad en el Trabajo
- Comisión del Equipo Técnico de Formación Profesional
- Comisión del Equipo Técnico de Servicios Públicos de Empleo
- Equipo Técnico del Plan Regional para la Prevención y Erradicación del Trabajo Forzoso y la Trata de Personas con Fines de Explotación Laboral
- Comisión Observatorio del Mercado de Trabajo del MERCOSUR.

Estos equipos son los que llevan a adelante la ejecución de los planes regionales:

- Plan Regional para la Prevención y Erradicación del Trabajo Infantil
- Plan Regional Inspección del Trabajo
- Plan Regional de Salud y Seguridad de los Trabajadores
- Plan para facilitar la Circulación de Trabajadores
- Plan Regional para la Prevención y Erradicación del Trabajo Forzoso y la Trata de Persona con fines de Explotación Laboral.

En el año 2015 se emitieron dos declaraciones:

1. Declaración de los Ministros de Trabajo, antesala de la Declaración Sociolaboral del MERCOSUR
2. Declaración de los Ministros de Trabajo contra la trata de personas y el trabajo forzoso como prologo de la busqueda de consenso para la elaboración de un plan regional.

A lo que se adhieren tres declaraciones emitidas en 2020:

1. Problemáticas del trabajo infantil y trabajo adolescente no protegido en el contexto de la emergencia sanitaria
2. Necesidad de protección laboral y social
3. Trabajo, Empleo y Acciones contra el COVID

Para proteger las condiciones de inserción de personas trabajadoras migrantes y optimizar los beneficios de la migración laboral, se establecieron instrumentos para la cooperación, el intercambio de información y la actuación conjunta de los Estados Partes, a través de la articulación entre los distintos órganos y foros de la estructura institucional del MERCOSUR.

Una de las iniciativas consistió en propiciar la ratificación por parte de los cuatro países integrantes del bloque, de una nómina común de Convenios Internacionales de Trabajo, con el propósito de generar un piso mínimo de derechos para los trabajadores de la región. En esta línea, la Comisión de Principios del entonces SGT Nº 11, confeccionó una lista de 34 Convenios Internacionales de Trabajo cuya ratificación sería sugerida a los Estados miembros del MERCOSUR. Sin embargo, la lista nunca fue aprobada por el GMC y, en los hechos, de los 34 Convenios que la integran, tan sólo doce de ellos han sido ratificados por los cuatro países.

En 2004 se firma el **Acuerdo contra el Tráfico Ilícito de Migrantes entre los Estados Partes del MERCOSUR.**

Además, desde 2009 se encuentra vigente el **Acuerdo sobre residencia para nacionales de los Estados Parte del Mercosur y Asociados** que "propuso reglas comunes y novedosas para la regularización de la residencia de las y los nacionales de los Estados parte a partir de una política de libre circulación de personas en la región como vía para consolidar la integración".

La Estrategia Regional para la integración socioeconómica impulsada por la plataforma R4V señala: "la regularización migratoria y el reconocimiento de la condición de refugiado constituyen elementos centrales de la integración de las personas refugiadas y migrantes en sus países de acogida. Contar con la documentación necesaria es esencial para que puedan tener acceso a servicios y al mercado de trabajo formal". Sin embargo, por ejemplo, si bien Uruguay ratificó el Acuerdo sobre residencia en 2005, fue a partir de la aprobación de la ley Nº 18.250 en 2008, que reconoció expresamente en su ordenamiento vigente "el derecho a migrar"[121].

En 2015 se sancionó el **Plan regional para la prevención y erradicación del trabajo forzoso y la trata de personas con fines de explotación laboral que** surge a partir de la Declaración de Ministros de Trabajo de fecha 26 de junio de 2015 en donde se consideró conveniente la elaboración de un plan de acción en materia de prevención, erradicación y reinserción de víctimas de trata de

[121] En su artículo primero la ley 18.250 señala: "El Estado Uruguayo reconoce como derecho inalienable de las personas migrantes y sus familiares sin perjuicio de su situación migratoria, el derecho a la migración, el derecho a la reunificación familiar, al debido proceso y acceso a la justicia, así como a la igualdad de derechos con los nacionales, sin distinción alguna por motivos de sexo, raza, color, idioma, religión o convicción, opinión política o de otra índole, origen nacional, étnico o social, nacionalidad, edad, situación económica, patrimonio, estado civil, nacimiento o cualquier otra condición".

personas y de trabajo forzoso, con el fin de dar cumplimiento a los principios y derechos establecidos en la Declaración Sociolaboral del MERCOSUR del 2015.

Para incorporar este plan, se tuvo en cuenta que los Estados Partes ratificaron la Convención de las Naciones Unidas contra la Delincuencia Organizada Transnacional (2000) y sus Protocolos, para prevenir, reprimir y sancionar la trata de personas, especialmente mujeres y niños, así como el Convenio Nº 29 sobre el Trabajo Forzoso (1930) y el Convenio Nº 105 sobre la Abolición del Trabajo Forzoso (1957) de la OIT. Además, se consideró la Declaración Sociolaboral del MERCOSUR del 2015 que en su artículo 8° compromete a los Estados Partes a adoptar las medidas necesarias para eliminar toda forma de trabajo forzoso.

El objetivo general de este plan es desarrollar acciones regionales tendientes a prevenir y erradicar el trabajo forzoso y la trata de personas con fines de explotación laboral y facilitar la reinserción laboral de las víctimas, conforme la normativa de cada Estado Parte, mediare o no proceso judicial.

El Plan se divide en seis dimensiones:

1.- Dimensión normativa

Objetivo específico: promover el diseño de políticas para la prevención, erradicación y reinserción de las víctimas de trabajo forzoso y trata de personas con fines de explotación laboral.

Acciones:

- Efectuar estudios comparativos de la legislación vigente en los Estados Partes en materia de prevención y erradicación de trabajo forzoso y trata de personas con fines de explotación laboral y reinserción de las víctimas, en particular, de las prerrogativas y responsabilidades legales de la inspección laboral y de las normas concernientes a la restitución efectiva de los derechos laborales vulnerados a las víctimas.
- Realizar un relevamiento de la normativa nacional de los Estados Partes en materia de seguridad social y programas de empleo.
- Desarrollar propuestas de normativa MERCOSUR en la materia.

2 - Dimensión formativa o de sensibilización

Objetivo específico: ampliar el conocimiento sobre la temática del trabajo forzoso y la trata de personas con fines de explotación laboral, en particular, sobre las políticas de prevención, erradicación y reinserción laboral de las víctimas y los derechos que les asisten.

Acciones:

- Realizar acciones de carácter informativo sobre trabajo forzoso y trata de personas con fines de explotación laboral y los derechos de las víctimas.
- Diseñar y desarrollar campañas de prevención.

- Realizar capacitaciones a los principales actores sociales y funcionarios públicos vinculados a la problemática, con especial énfasis en zonas de frontera y/o zonas afectadas en las que se presuma la comisión de estos delitos.
- Identificar comunidades especialmente vulnerables al trabajo forzoso y la trata de personas con fines de explotación laboral, empleando políticas públicas específicas para este colectivo.

3 - Dimensión fiscalización

Objetivo específico: fortalecer los sistemas de inspección de los Estados Partes para la detección de indicios de trabajo forzoso y trata de personas con fines de explotación laboral.

Acciones:

- Promover el intercambio de experiencias y buenas prácticas implementadas por los Estados Partes con relación a la fiscalización laboral.

- Realizar capacitaciones regionales a inspectores laborales y otros funcionarios y/o actores sociales con incumbencia en la materia.

- Promover el intercambio de datos e información relevante para la planificación de las fiscalizaciones.

- Realizar acciones de articulación con el Plan Regional de Inspección del Trabajo del MERCOSUR, aprobado por la Resolución GMC Nº 22/09.

4 - Dimensión reinserción de las víctimas de trabajo forzoso y trata con fines de explotación laboral.

Objetivo específico: impulsar la restitución del ejercicio de los derechos de las víctimas de trabajo forzoso y trata de personas con fines de explotación laboral, facilitando su inserción en el trabajo, de acuerdo con la normativa vigente de cada Estado Parte.

Acciones:

- Facilitar el acceso a programas y/o alternativas de asistencia a las víctimas por medio de capacitación y formación profesional para el acceso al empleo en el mercado de trabajo.
- Fortalecer los servicios públicos de empleo de los Estados Partes para su intervención en esta temática.

5 - Dimensión análisis y diagnóstico

Objetivo específico: conocer de manera fehaciente el alcance y diversidad de la problemática en la región.

Acciones:

Elaborar documentos orientados a implementar acciones para el desarrollo a nivel informativo.

6 - Dimensión articulación

Objetivo específico: hacer efectivas las medidas propuestas, teniendo en consideración la transversalidad de la problemática.

Acciones:

Articulación entre el Subgrupo de Trabajo N° 10 "Asuntos Laborales, Empleo y Seguridad Social" (SGT N° 10), la Comisión Sociolaboral del MERCOSUR (CSLM), el Grupo de Alto Nivel Estrategia MERCOSUR de Crecimiento del Empleo (GANEMPLE), el Observatorio del Mercado de Trabajo del MERCOSUR (OMTM) y otros órganos y foros de la estructura institucional del MERCOSUR que se ocupan de la problemática.

El derrotero observado en Uruguay da cuenta de la importancia de órganos como el MERCOSUR para el establecimiento de políticas públicas vinculadas al trabajo decente. De todos modos, el hecho de tener una Carta Sociolaboral no hace del Mercosur un bloque preocupado con los problemas sociales y tampoco con la creación de un derecho o de reglas supranacionales y esto se ve muy evidente en aquella normativa. Sea por las políticas internas de cada país, por el alto nivel de distinción entre los gobiernos, o, quizá, por la cultura y alto grado de individualismo y necesidad que cada Estado latino tiene de mantener sus poderes y control en las sociedades que administran el MERCOSUR está lejos de ser la UE y de coordinar en armonía aspectos tan importantes en las democracias actuales como el trabajo decente.

NIVEL REGIONAL:

Soft law a nivel regional (ejemplo: Comisión IDH – FRA, GRETA y los Informes de la Comisión de la UE sobre la aplicación de la Directiva sobre Trata en cada Estado)

Informe del BID: La trata de personas en América Latina y el Caribe: situación, tendencias y respuestas del sector de seguridad y justicia. En *https://publications.iadb.org/es/publications/spanish/viewer/La-trata-de-personas-en-America-Latina-y-el-Caribe-situacion-tendencias-y-respuestas-del-sector-de-seguridad-y-justicia.pdf*

CIDH y REDESCA, Informe sobre Empresas y Derechos Humanos: Estándares Interamericanos, OEA/Ser.L/V/II CIDH/REDESCA/INF.1/19, 1 de noviembre de 2019

En la órbita de la Corte IDH aparece el Caso empleados de la fábrica de fuegos en Santo Antonio de Jesús y sus familiares vs. Brasil por la sentencia de 15 de julio de 2020. El 15 de julio de 2020, la Corte IDH declaró la responsabilidad internacional de Brasil por las violaciones a diversos derechos en perjuicio de 60 personas fallecidas en la explosión en una fábrica de fuegos artificiales y 7 personas que resultaron heridas a causa de la explosión.

También el **Caso Hacienda Brasil Verde vs. Brasil** en el que un gran número de trabajadores –en su mayoría, de origen humilde, afrodescendientes y analfabetos– fueron reclutados para trabajar en la Hacienda Brasil Verde con la promesa de recibir salarios importantes. Al llegar a la hacienda, luego de aproximadamente tres días de viaje, fueron obligados a entregar sus cédulas de trabajo y se les informó que contaban con una deuda con sus empleadores por los gastos de transporte,

alimentación y hospedaje. Los salarios prometidos se redujeron e, incluso, los trabajadores se endeudaron cada vez más. Las labores eran realizadas bajo órdenes, amenazas y vigilancia armada. La alimentación era insuficiente y no contaban con electricidad, camas ni atención médica. Asimismo, los encargados de la hacienda alteraron la fecha de nacimiento de un niño para que figurara como un empleado adulto. La Corte IDH consideró que Brasil era responsable por la violación del derecho a no ser sometido a esclavitud y trata de personas, establecido en el artículo 6.1, en relación con los artículos 1.1, 3, 5, 7, 11, 22 y 19 de la CADH, y por la violación de las garantías judiciales de debida diligencia, plazo razonable y el derecho a la protección judicial, previstas en el artículo 8.1 y 25 de la Convención.

Por último el caso **Masacres de Ituango vs. Colombia** una sentencia dictada el 1 de julio de 2006. Los hechos tuvieron lugar en el municipio colombiano de Ituango, a raíz de la incursión de grupos armados en los corregimientos de La Granja y El Aro. Estos grupos asesinaron y torturaron a un grupo de pobladores. Adicionalmente, después de llevar a cabo la masacre, sustrajeron ganado a los habitantes de El Aro e impusieron a algunos de sus habitantes, por medio de amenazas, el trabajo de recoger y trasladar los animales durante aproximadamente diecisiete días. La Comisión alegó que la responsabilidad del Estado se derivaba de los presuntos actos de omisión, aquiescencia y colaboración por parte de miembros de la Fuerza Pública con grupos paramilitares denominados de autodefensa. Aquí se aplicó la Convención Americana sobre Derechos Humanos, en concreto los arts: 21 (derecho a la propiedad privada), 22 (derecho de circulación y de residencia), 25 (protección judicial), 4 (derecho a la vida), 5 (derecho a la integridad personal), y el 6 (prohibición de la esclavitud y servidumbre). https://www.corteidh.or.cr/docs/casos/articulos/seriec_148_esp.pdf

NIVEL NACIONAL

Delitos tipificados en cada ordenamiento en relación con la explotación laboral y la trata de personas

En el año 2008, la "Ley de Migraciones" (Ley N° 18.250) incorpora al ordenamiento jurídico uruguayo al delito de trata de personas a través **del art. 78** que expresa "Quien de cualquier manera o por cualquier medio participare en el reclutamiento, transporte, transferencia, acogida o el recibo de personas para el trabajo o servicios forzados, la esclavitud o prácticas similares, la servidumbre, la explotación sexual, la remoción y extracción de órganos o cualquier otra actividad que menoscabe la dignidad humana, será castigado con una pena de cuatro a dieciséis años de penitenciaría". Adicionalmente, en el art. 81 se dispone de agravantes a las penas por el delito de trata cuando implicase peligro para la salud de las víctimas, cuando fuera realizada por medio del uso de violencia, intimidación o engaño, o cuando las víctimas fueran niñas, niños o adolescentes. Además, incorpora en los agravantes una característica del responsable del delito, como es que éste sea funcionario policial.

En esa ley, se incluye también al **delito de tráfico de personas en el art. 77** como "Quien promoviere, gestionare o facilitare de manera ilegal el ingreso o egreso de personas al territorio nacional por los límites fronterizos de la República, con la finalidad de obtener un provecho para sí o para un tercero, será castigado con una pena de seis meses de prisión a tres años de penitenciaría. Con la misma pena será castigada toda persona que en las mismas condiciones favoreciera la

permanencia irregular de migrantes dentro del territorio uruguayo". (Ver https://www.impo.com.uy/bases/leyes/18250-2008)

En 2018, se aprueba la Ley 19.643 de Prevención y Combate de la Trata de Personas, que crea un marco normativo específico para la trata de personas, establece una conceptualización del fenómeno, incluye las formas de explotación y brinda un marco institucional de acción para el combate al delito y la protección de las víctimas. Esta ley considera e incorpora aspectos centrales del Protocolo de Palermo (ratificado en 2004 por Uruguay). Además, modificó varios aspectos relacionados con el delito de trata de personas: en el art. 4 define más de catorce formas diferentes de explotación, entre las que destaca la trata con fines laborales.

Esta ley incluye y diferencia las nociones de trabajo forzoso y explotación laboral. En relación con el trabajo forzoso u obligatorio, **el art. 4 O de la ley 19.643** lo define como "todo trabajo o servicio exigido a una persona bajo la amenaza de un castigo o un daño en perjuicio de sí misma o de un tercero". Incluye y específica como situaciones de trabajo forzoso aquellas donde la persona es víctima de engaños, falsas promesas, el uso de la fuerza o la incautación de la documentación por parte de su empleador.

En tanto, la explotación laboral es definida como "el sometimiento de una persona a trabajos, prácticas o condiciones laborales que afectan notoriamente su dignidad, suprimiendo o violando los derechos reconocidos por los convenios internacionales o regionales de derechos humanos, disposiciones constitucionales, legales, reglamentarias o convenios colectivos".

Además, **la Ley 19.643 en el art. 46 el legislador sustituye al antiguo art. 280 del Código penal** que castigaba con dos a seis años de penitenciaría al que redujere a esclavitud o a otra condición análoga a una persona, el que adquiera o transfiera esclavos y el que trafique con ellos, por la fórmula "El que redujere a una persona a esclavitud, a servidumbre bajo cualquier modalidad o a trabajo forzoso o a otra condición análoga, será castigado con pena de cuatro a dieciséis años de penitenciaría".

Ver: https://www.impo.com.uy/bases/leyes/19643-2018

NIVEL NACIONAL:

Marco sobre legislación penal y migratoria nacional (comparación entre el derecho escrito y el derecho en acción)

En los inicios de las acciones de política pública a mediados de la década de los 2000 no se consideraba la trata laboral un problema de política pública. El comienzo está primordialmente conformado por la instalación de la Mesa interinstitucional para el combate a la trata de mujeres con fines sexuales, la que se caracterizó por la exclusión de la modalidad de trata laboral. Para los actores, el riesgo al ampliar la mirada a otras modalidades de trata genera el riesgo de perder la visibilidad de la perspectiva de género en la temática.

Es así que la integración formal del Ministerio de Trabajo y Seguridad Social a la Mesa Interinstitucional es posterior a su instalación. Se da con la aparición del primer caso de trabajadoras domésticas bolivianas, caso icónico del año 2012. Su inclusión institucional manifiesta que la política pública actuó ante la constatación de la problemática.

Con respecto al tipo penal de esclavitud, si bien se incorporó al ordenamiento jurídico uruguayo en el año 2018, al día de hoy los Tribunales uruguayos no han condenado a ninguna persona por este delito.

En lo que refiere a la trata de personas con finalidad de explotación laboral encontramos solo una investigación que nos acerca al fenómeno (Guidobono, 2019). Además hallamos la Investigación de Diagnóstico ENAFRON sobre trata de personas en zonas fronterizas. Se trata de un diagnóstico del fenómeno de la trata de personas en las zonas de la frontera seca brasileña, vinculando los procesos de trata con los de movilidad humana (SNJ, 2013). El estudio coincide en que los hombres explotados se encuentran principalmente en trabajos forzados o esclavos, lo que indica que en la frontera con Uruguay existen situaciones sospechosas de tráfico de mano de obra vinculada a actividades ganaderas y agrícolas. Otra aproximación al fenómeno la encontramos en una investigación realizada por la organización de la sociedad civil El Paso (2021). Esta organización señala que hasta mayo de 2018 fueron atendidas 130 personas que fueron víctimas de alguna forma de explotación laboral, ya sea trabajo forzoso, trabajo sexual vinculado al trabajo forzoso o servidumbre doméstica. De ellos, el 75% eran mujeres y sólo el 25% hombres. La nacionalidad del pueblo es en su mayoría de origen centroamericano, existiendo un caso de origen chino perteneciente a un grupo conformado mayoritariamente por hombres. En el 41% de los casos atendidos la explotación laboral está vinculada al servicio doméstico o de cuidados, en los que sólo hay mujeres. De los hombres sobre los que se dispone de información precisa, la explotación laboral está relacionada con actividades relacionadas con el comercio. La misma investigación (El Paso, 2021), encuentra en su apartado exploratorio que las mujeres son fundamentalmente explotadas en el ámbito doméstico y los hombres en los sectores de la construcción, agrícola, forestal y pesquero.

El Ministerio del Interior cuenta con dos **Decretos (números 246 y 262 del año 2019)** que protocolizan el trabajo policial en la detección e investigación de los delitos de trata y tráfico de personas.

La información que surge sobre la persecución y sanción del delito tipificado como trata a partir del trabajo realizado por la **Fiscalía General de la Nación** da cuenta de un total de 16 denuncias formalizadas entre los años 2018 y 2022 con el título “trata de personas”, en las que fue imputada al menos una persona. La mayoría de estas denuncias formalizadas provienen del departamento de Montevideo (11 formalizaciones), seguido por Maldonado (2), así como también existen causas penales provenientes de Rivera, Flores y Rocha. Todos son casos de trata de personas con finalidad sexual. Para el caso del delito de tráfico de personas la Fiscalía General de la Nación tiene registro de un total de 18 víctimas en denuncias presentadas entre 2018 y 2022.

Los datos del **Poder Judicial** disponibles dan cuenta de 5 sentencias definitivas sobre delitos vinculados a la aplicación del artículo 78 de la Ley de Migraciones, referido a la trata de personas.

Un aspecto repetido en las distintas investigaciones consultadas (Samudio, Suárez y Perroni, 2022; Guidobono, 2019) es que existe una **fuerte debilidad institucional a la hora de dar respuesta a las**

<u>víctimas de trata con finalidad de explotación laboral.</u> El MIDES, que es designado por la Ley 19.643 como rector de la política pública, no cuenta con un área de referencia específica. Por su parte, no existe especificidad en el Ministerio de Trabajo y Seguridad Social, que aborde y derive aquellas situaciones identificadas desde las unidades de inspección en el trabajo territorial, o la recepción de situaciones particulares en áreas ministeriales vinculadas al trabajo, al no contar con recursos materiales ni humanos destinados para eso.

https://www.gub.uy/ministerio-desarrollo-social/sites/ministerio-desarrollo-social/files/documentos/publicaciones/Gu%C3%ADa%20de%20acci%C3%B3n%20interinstitucional%202022.pdf

Por otra parte, la ley uruguaya protege a los niños y niñas contra la explotación en el lugar de trabajo, incluida una prohibición del trabajo forzoso u obligatorio. El Ministerio de Trabajo y Seguridad Social y el Instituto del Niño y el Adolescente del Uruguay son los órganos responsables de hacerla cumplir. La ley prohíbe trabajar a niños/as menores de 15 años y, por lo general, se cumple en la práctica. Los menores de edad entre 15 y 18 años requieren el permiso del Gobierno para trabajar. Este permiso no se concede en caso de trabajo peligroso, extenuante, nocturno, o que entrañe algún otro tipo de riesgo. Todos los trabajadores/as menores de 18 años deben pasar un examen físico para identificar todo daño físico relacionado con el trabajo. Los niños/as entre las edades de 15 y 18 no pueden trabajar más de 6 horas diarias en una semana de trabajo de 36 horas y no pueden trabajar entre las 10 de la noche y las 6 de la mañana. El permiso para trabajar se concede solamente a los/as menores de edad que han terminado los nueve años de educación obligatoria o que siguen matriculados en la escuela y están trabajando para terminar la educación obligatoria. Sin embargo, segun investigaciones, el trabajo infantil es una realidad en Uruguay. En las zonas rurales, los niños/as trabajan en explotaciones agrícolas donde muchas veces tienen que manipular peligrosos pesticidas y pesadas cargas.

Casos prácticos de jurisprudencia de las cortes nacionales en el sector agrícola o en otros sectores

No hallamos casos tratados por la jurisprudencia referido al sector agrícola.

Con respecto a otros sectores, se tratan de casos de trata de personas con finalidad de explotación sexual. Sin embargo, autores como Fascioli (2021) destacan que “hasta los jueces especializados en crimen organizado han resuelto equívocamente algunas de estas situaciones”. En esta sentencia (N° 5/2013, dictada el 15 de marzo de 2013) la jueza confunde el delito de trata de personas con el delito de tráfico de personas. En primera instancia se condenó a AA como autor penalmente responsable de un delito de atentado violento al pudor y tráfico de personas en régimen de reiteración real, a la pena de 24 meses de prisión. También se condenó a BB, como autora penalmente responsable de un delito de tráfico de personas, a la pena de 10 meses de prisión.

Esta resolución fue apelada ante el Tribunal de Apelaciones en lo Penal (sentencia 81/2014) que modificó la tipificación, condenando a AA y a BB por un delito de trata de personas. El Tribunal señaló "Emerge probado que el día en setiembre del año 2010 los encausados de nacionalidad ecuatoriana ingresaron a nuestro país con su hija DD de ocho años de edad y con la adolescente CC también de nacionalidad ecuatoriana de 13 años de edad, cuyos padres habían acordado con los encausados que viajaría con ellos para cuidar la hija del matrimonio a cambio de una remuneración mensual de U$S 150 que sería girada a Ecuador, además de los gastos de alimentación, vestido y estudio. El destino previsto era la República Argentina, pero sin conocimiento ni de la menor ni de sus progenitores, los encausados pasaron a residir en nuestro país, dedicándose además de cuidar a la niña a realizar tareas domésticas, confeccionar artesanías que luego vendía en la peatonal Sarandí. A su vez AA sometió a la menor a actos obscenos diversos a la conjunción carnal, que en su materialidad consistieron en tocamientos lascivos sobre distintas partes de su cuerpo". El tribunal concluyó que los hechos encuadran en el delito de trata de personas, porque la víctima fue trasladada a Uruguay para trabajar en condiciones de explotación, lo que no se encuentra enervado por el consentimiento de los padres. En efecto, si bien la menor iba a trabajar como cuidadora de la hija del matrimonio, está solo fue una de las tareas que se le asignó. Su trabajo incluía permanecer en la vía pública desde tempranas horas de la mañana hasta las 18.00 h aproximadamente, además de cumplir con las tareas domésticas. Además, su traslado tuvo fines de explotación, ya que también sufrió abuso sexual.

Normativa sancionadora laboral y referencia a otra normativa relevante que viene utilizada en los casos concretos a nivel nacional (con link)

El **art. 289 de la Ley 15.903 de 1987** (Ley N° 15903 (impo.com.uy), en redacción dada por el art. 412 de la Ley 16.736 de 1996, establece la competencia de la Inspección General del Trabajo y la Seguridad Social de imponer sanciones ante infracciones a los convenios internacionales de trabajo, leyes, decretos, resoluciones, laudos y convenios colectivos. Las sanciones aplicables a estas infracciones son: amonestación, que implica que la empresa pase a integrar el Registro de Infractores a las Normas Laborales; multa, que se gradúan según la gravedad de la infracción; y la clausura del establecimiento, que no puede ser mayor a los seis días y obliga a las empresas a abonar la totalidad de los sueldos y demás obligaciones emergentes de la relación de trabajo por el término de la duración.

La regulación detallada del régimen infraccional se encuentra en el **Decreto 186/004** (Decreto N° 186/004 (impo.com.uy)). El decreto establece qué se debe entender por infracción leve, grave y muy graves en atención a la naturaleza del deber infringido y entidad del derecho afectado (art. 2). Sin que haya referencias expresas a la trata con fines de explotación laboral, es posible distinguir algunas infracciones cuya comisión puede configurarse en un escenario de este tipo. Así, dentro de las infracciones graves: establecer condiciones de trabajo inferiores a las establecidas en las normas, laudos y convenios colectivos en el trabajo para el que ha sido contratado el trabajador, salvo convención en contrario (lit d, art. 5); incumplir los derechos que tienen los trabajadores tanto en virtud de normas como de laudos o convenios colectivos en materia de jornadas, licencias, descansos, así como traspasar los límites autorizados en materia de horas extra o no retribuirles con

los recargos correspondientes (lit. e, art. 5); utilizar a menores de edad en actividades no autorizadas siempre y cuando no corra riesgo su integridad física o moral (lit. g, art. 5); las infracciones que supongan incumplimiento de las prescripciones legales, reglamentarias o recogidas en convenios colectivos que afecten a cuestiones de fondo en las relaciones laborales (lit. i, art. 5). En cuanto a infracciones muy graves: no abonar el salario (lit a, art. 6); no otorgar las licencias (lit. b, art. 6); no otorgar ni compensar los descansos intermedios (lit. c, art. 6); utilizar trabajadores extranjeros que carezcan de los permisos reglamentarios (lit. d, art. 6); utilizar a menores de edad en actividades no autorizadas cuando corra riesgo su integridad física o moral (lit. e, art. 6).

La graduación de las infracciones a los efectos de la imposición de una sanción se establece en: grado mínimo, grado medio y grado máximo, atendiendo a la negligencia e intencionalidad del infractor, al número de trabajadores afectados, al incumplimiento de intimaciones previas de la Inspección General del Trabajo y la Seguridad Social y al perjuicio causado (art. 10). En los arts. 11, 12 y 13 se establece la graduación e importe de las sanciones dependiendo de su naturaleza.

Respecto al trabajo infantil, el **art. 173 del Código de la Niñez y la Adolescencia (**Código de la Niñez y la Adolescencia (impo.com.uy)) establece una doble fiscalización a cargo del Instituto del Niño y del Adolescente (INAU) y de la Inspección General del Trabajo y la seguridad social. La norma establece que las empresas o particulares que no cumplan las obligaciones impuestas serán sancionados con una multa de entre 10 a 2000 unidades reajustables, duplicable en caso de reincidencia.

ACTORES que operan en concreto: Fiscalía, cuerpos institucionales/policiales, ONGs, sindicatos, inspección de trabajo, organizaciones de trabajadores, organizaciones empresariales, etc.

- Poder Judicial

Interviene para disponer medidas de protección de las víctimas: **a) Juzgados de Familia Especializados** ante la solicitud formulada por cualquier organismo público o privado o cualquier persona en el marco de su competencia ante la vulneración de derechos y adoptar las medidas más urgentes, sin perjuicio de otras actuaciones; **b) Juzgados Penales y Juzgados de Crimen Organizado** ante la solicitud de la Fiscalía General de la Nación en el marco de una investigación preliminar por la presunta comisión de delitos vinculados a trata de personas (declaración de la víctima con medidas de protección, declaración de testigos protegidos). Debe tenerse presente que el Poder Judicial ha incorporado medios tecnológicos que hacen posible la declaración de identidad protegida de víctimas y testigos, quienes prestan su declaración desde un edificio distinto a aquel donde se está realizando la audiencia judicial, haciendo así imposible todo eventual contacto con los perpetradores del delito. Incluso la Fiscalía General de la Nación por sí, o a través del Poder Judicial puede disponer medidas de protección específicas para víctimas y testigos. Dentro del Poder Judicial funciona la **Dirección Nacional de Defensorías Públicas (DINADEF)**, donde se nuclea el servicio de defensa pública. Si bien no existe un servicio especial para el asesoramiento y patrocinio de víctimas al interior de la defensoría pública, algunos defensores penales en

Montevideo y multimateria en el Interior ejercen el patrocinio y asesoramiento de víctimas en procesos penales.

- Fiscalía General de la Nación (FGN)

La investigación de los delitos vinculados a la trata de personas se encuentra a cargo de las Fiscalías Penales en todo el país, salvo en Montevideo, donde se localizan ocho fiscalías especializadas en delitos sexuales, de violencia doméstica y violencia basada en género, de los cuales cuatro están a cargo de la investigación de temas de trata de personas (Resoluciones 850/2017 y 287/2019 de FGN). La Fiscalía General de la Nación en Montevideo tiene cuatro unidades de género que priorizaron investigar y enjuiciar delitos relacionados con la trata y la explotación infantil. No hay unidades especializadas en el interior del país. Dentro de la Fiscalía General de la Nación funciona la **Unidad de Víctimas y Testigos (dependiente de la FGN),** que tiene como competencia el diseño de estrategias de atención, protección y acompañamiento a las víctimas y testigos de delitos y sus familiares, en estrecha coordinación con el accionar de los equipos fiscales, de forma diferenciada y específica, favoreciendo el pleno ejercicio de los derechos que les confiere el CPP, facilitando su intervención en el proceso penal y garantizando el acceso a la justicia con equidad la Fiscalía también podría someter a la justicia penal los casos de trata con fines de explotación laboral de conformidad con la Ley de Prevención y Combate de la Trata de Personas.

- Ministerio del Interior

La **División Crimen Organizado del Ministerio del Interior** es la principal entidad a cargo del trabajo policial contra la trata de personas. Ante la toma de conocimiento por cualquiera de las Unidades del Ministerio del Interior de una situación de trata o explotación de personas se comunicará de forma inmediata a la Fiscalía General de la Nación, con la cual formará un equipo de trabajo conjunto de acuerdo con CPP.

El Ministerio del Interior a través de la **Dirección Nacional de Migración, de la Dirección Nacional de Identificación Civil y la Dirección de Lucha contra el Crimen Organizado e INTERPOL - DGLCCO e INTERPOL-**, en coordinación con Ministerio de Relaciones Exteriores, Fiscalía General de la Nación, Poder Judicial y organismos internacionales como OIM y ACNUR, poseen un rol clave en la protección y garantizar los derechos de las víctimas de víctimas de trata en frontera.

De hecho, existe un **Protocolo de actuación policial: detección e investigación de trata, tráfico y explotación de personas** del año 2019 cuyo objetivo es establecer directrices en los procedimientos policiales que tienen como finalidad prevenir, disuadir, investigar y combatir los delitos de trata, tráfico y explotación de personas. https://www.gub.uy/ministerio-interior/sites/ministerio-interior/files/documentos/publicaciones/Dec_2622019_Protocolo_de_deteccin_e_investigacin_en_trata_trafico_y_explotacin_de_personas.pdf

Por último, en el Ministerio del Interior existe una Comisión Ministerial de trabajo para el abordaje de la trata y tráfico de personas (Resolución del Ministerio del Interior B-4557 del 30 de diciembre de 2011). La comisión está compuesta por: Subsecretaría del Ministerio del Interior (que la preside), Dirección General de Lucha contra el Crimen Organizado e INTERPOL; Dirección Nacional de Migración; Dirección Nacional de Identificación Civil; Dirección Nacional de Policía de

Tránsito; Dirección Nacional de la Educación Policial; las Jefaturas de Policía de Montevideo, San José y Canelones; y la División de Políticas de Género, quien la coordina.

-Ministerio de Trabajo y la Seguridad Social (MTSS)

El MTSS ha sido el encargado de sancionar mediante procesos administrativos casos que podrían haber sido tipificados por la justicia penal como delitos. Cuenta con un protocolo interno de actuación aprobado en el año 2022.

Entre sus funciones se incluyen:

- Inspeccionar lugares de empleo, particularmente en casos de sospecha de trabajo forzado u otros tipos de trata y explotación de personas (Inspectores de trabajo del Ministerio de Trabajo).
- Obtener información de informantes calificados (por ejemplo líderes sindicales u otros trabajadores, la sociedad civil organizada, asociación de empleadores, por posibles casos de trata y explotación de personas en su entorno laboral (Inspectores de trabajo del Ministerio de Trabajo).
- Articular con la Fiscalía General de la Nación, Ministerio del Interior o Poder Judicial para poner en conocimiento de la presunta situación de trata y explotación de personas con fines de explotación laboral (art. 29 ley 19.643).
- Proveer servicios que contribuyan a la reparación de la persona, como ser los servicios de empleo

- **Inspección General del Trabajo y la Seguridad Social, Ministerio de Trabajo y la Seguridad Social**

Son los encargados de controlar lo que sucede en los espacios de trabajo. En ese sentido, están autorizados a entrar libremente y sin previa notificación a cualquiera hora del día o de la noche en todo lugar que esté ocupado por trabajadores. En esas instancias, están autorizados a: producir prueba, realizar cualquier investigación o examen; interrogar (solo o ante testigos) al empleador o al personal de la empresa; exigir la presentación de libros, registros u otros documentos que la reglamentación establezca, y obtener copias o extractos de estos; requerir la colocación de señalización, cartelería o avisos dispuestos por la normativa; tomar fotos, videos, levantar planos o croquis, sacar muestras de sustancias y materiales utilizados o manipulados para analizarlos (notificando al empleador o representante); formular observaciones y órdenes; intimar la subsanación de deficiencias o incumplimientos y levantar actas; verificar el cumplimiento de las órdenes e intimaciones, y fijar plazos para su cumplimiento; promover la adopción de disposiciones de seguridad y salud o incluso la clausura preventiva de locales, maquinarias, artefactos o equipos que impliquen peligro para trabajadores. (https://www.impo.com.uy/bases/decretos/371-2022)

-Ministerio de Defensa Nacional (MDN)

Según lo dispuesto por la ley 19.677 de 26 de octubre de 2018 (https://www.impo.com.uy/bases/leyes/19677-2018) y su decreto reglamentario Nº 92/020 de 12 de marzo de 2020 (https://www.impo.com.uy/bases/decretos/92-2020), las Fuerzas Armadas realizan tareas de vigilancia y apoyo a organismos con jurisdicción y competencia en la zona fronteriza. Si el personal militar que se encuentra desarrollando las funciones encomendadas por la referida norma, detecta algún hecho con apariencia delictiva, como pueden ser situaciones de presunto tráfico y/o trata de personas, adoptarán las medidas necesarias para asegurar la detención de las personas involucradas en el hecho y comunicará inmediatamente de lo actuado al Fiscal competente.

-Ministerio de Relaciones Exteriores (MRREE)

De acuerdo con los arts. 21 a 27 de la ley 19.643 (https://www.impo.com.uy/bases/leyes/19643-2018), se establece el deber de tomar medidas de prevención de la trata y explotación de personas por parte de Misiones y Oficinas Consulares de la República. Así, cuando el funcionariado diplomático con funciones consulares de la República tome conocimiento de un presunto caso de trata de personas, pondrán inmediatamente en conocimiento al Ministerio de Relaciones Exteriores del Uruguay, quien articulará con los otros integrantes del CNTE, de acuerdo a sus competencias y en atención a las particularidades de cada caso. En gestión conjunta con el Ministerio de Relaciones Exteriores, el funcionariado diplomático y consular realizará buenos oficios y gestiones a efectos de entablar contacto con la persona identificada como posible víctima de trata y eventualmente su familia, cuando corresponda, y asegurarán que se le brinde asistencia y protección en el país extranjero, a través de una coordinación con autoridades locales, así como el reconocimiento de todos sus derechos y debidas garantías. Para ello, cada representación diplomática y/o consular cuenta con un protocolo de actuación y personal capacitado para asistir a víctimas. La persona de nacionalidad uruguaya víctima de trata en el extranjero podrá optar por la repatriación voluntaria y asistida, y podrá incorporarse a los programas de atención existentes en Uruguay. Ello sin perjuicio del período necesario de permanencia en el país extranjero para la fase de recuperación y reflexión, a fin de que pueda adoptar una decisión acerca de su cooperación con las autoridades locales en la investigación. Debido a la especial vulnerabilidad de las niñas, niños y adolescentes y, en especial, de aquellos no acompañados, la asistencia consular tiene una especial relevancia y debe ser prioritaria. Se realizará la evaluación de retorno seguro, entre el Ministerio de Relaciones Exteriores, en consulta y articulación con el INAU, asegurando la idoneidad del entorno familiar de la niña, niño o adolescente al llegar al Uruguay, tomando como consideración primordial su interés superior.

-Instituto del Niño y el Adolescente del Uruguay (INAU)

El Instituto del Niño y el Adolescente es la institución rectora y ejecutora de las políticas de infancia y adolescencia y tiene por competencia dada por el art. 68 del Código del Niño y el Adolescente (https://www.impo.com.uy/bases/codigo-ninez-adolescencia/17823-2004), la protección, promoción y atención de niñas, niños y adolescentes del país y sus vínculos familiar. El INAU junto con la Inspección General del Trabajo se encargan de identificar los lugares y las condiciones de trabajo donde podrían emplearse niños y adolescentes.

Al interior del propio INAU, funciona un **Servicio de Atención a Niños, Niñas y Adolescentes Víctimas de Trata y Explotación cuyos cometidos son:**

- Velar por una adecuada atención y protección.
- Coordinar con las diferentes instituciones que componen el sistema de protección (FGN, MSP, PJ, MI, etc.) para la atención, protección y acceso a la justicia de las víctimas. Recepción de demandas de la comunidad y derivaciones de otras instituciones sobre niños, niñas y adolescentes en situación de explotación sexual comercial y trata.
- Realizar un proceso de diagnóstico de la situación, valorar el riesgo, identificar alternativas a la situación de desprotección, realizar la denuncia correspondiente ante la Fiscalía General de la Nación, Ministerio del Interior o Poder Judicial y en conjunto con la UVT acompañar el proceso de atención y resignificación de la violencia vivida a cargo de los equipos especializados que el instituto tiene (art. 29 ley 19.643).

- Brindar espacios alternativos de convivencia, garantizar el derechos a la educación, salud, alimentación, propuestas educativo-laborales,
- Procurar la revinculación familiar si se posee una valoración positiva de la misma, acceso a la recreación y disfrute, entre otros.

-Institución Nacional de Derechos Humanos y Defensoría del Pueblo

Es una institución estatal independiente que fue creada para controlar a todos los poderes y organismos del Estado. Entre sus cometidos, de acuerdo con la Ley 18.446 (https://www.impo.com.uy/bases/leyes/18446-2008), además de recibir denuncias, a la INDDHH le corresponde realizar informes sobre la situación de los derechos humanos a nivel nacional, departamental o zonal. Asimismo, está facultada a proponer la suscripción, aprobación, ratificación, adhesión e implementación de tratados internacionales relacionados con derechos humanos; proponer la denuncia de tratados internacionales que a juicio de la INDDHH sean violatorios de los derechos humanos; promover la adopción de las medidas que considere adecuadas para que el ordenamiento jurídico y las prácticas administrativas e institucionales se armonicen con los instrumentos internacionales relacionados con derechos humanos en los que el Estado sea parte; emitir opiniones y recomendaciones sobre los informes que el Estado se proponga presentar o que hubiere presentado a los órganos encargados del contralor internacional de las obligaciones contraídas por el Estado, en virtud de tratados internacionales relacionados con derechos humanos y sobre las observaciones que dichos órganos internacionales de contralor hubieran emitido respecto de los informes del Estado; colaborar con las autoridades competentes en los informes que el Estado deba presentar a los órganos encargados del contralor internacional de las obligaciones contraídas por el Estado, en virtud de tratados internacionales relacionados con los derechos humanos.

-Sindicatos

El Plenario Intersindical de Trabajadores - Convención Nacional de Trabajadores, (PIT-CNT), es la central sindical única de Uruguay. Prácticamente la totalidad de los sindicatos en el Uruguay están afiliados al PIT-CNT. Desde su último congreso contaba con más de 300 000 trabajadores afiliados aproximadamente.

Cuenta con sindicatos afiliados provenientes de ramas de actividad agrícola y agroindustrial, como la Unión Nacional de Asalariados, Trabajadores Rurales y Afines (UNATRA). La UNATRA está compuesta por una diversidad de sindicatos de trabajadores y asalariados rurales nucleados en torno a un rubro, una región o una empresa. Los Sindicatos que conforman este colectivo son: Unión de Trabajadores del Azucareros de Artigas (UTAA); Sindicato de Peones de Estancia (Sipes); Sindicato Único de Obreros Rurales y Agroindustriales (Sudora); Unión de Trabajadores Rurales e Industriales de Azucitrus (Utria); Organización Sindical de Obreros Rurales (Osdor); Sindicato de Trabajadores de la Citricultura y Afines (Sitracita); Sindicato Único de Trabajadores del Arroz (Sutaa); Sindicato Único de Trabajadores de Tambos y Afines (Sutta); Unión de Trabajadores del Sur del País (Utrasurpa), que nuclea a trabajadores de los sectores vinculados a la granja; Sindicato de Trabajadores de Flores (Sitraf), sindicato local que nuclea trabajadores de la ganadería, particularmente esquiladores; y Sindicato de Trabajadores de Arándanos (Sitraa).

Tanto la UNATRA como los sindicatos en particular toman conocimiento de situaciones vinculadas con la explotación laboral y han intervenido en algunos casos realizando las denuncias

correspondientes ante la Inspección General del Trabajo y la Seguridad Social. Un ejemplo reciente (agosto de 2023) refiere a hechos de explotación laboral de aproximadamente 40 trabajadores argentinos provenientes de la ciudad entrerriana de Concordia para realizar labores de recolección en las empresas citrícolas del Departamento de Salto en condiciones precarias, en negro y recibiendo una remuneración tres veces inferio a la fijada en el laudo. (Denuncian Explotación Laboral de Trabajadores Argentinos en Uruguay - Internacionales - Entre Ríos Noticias (ernoticias.com.ar))

-SIMORE (Sistema de Monitoreo de Recomendaciones) - Creado a partir del Decreto N° 358/016 del 14 de noviembre de 2016 (https://www.impo.com.uy/bases/decretos/358-2016)
Es una herramienta informática en línea que compila las recomendaciones y observaciones que recibe del el Sistema Universal de Protección de los Derechos Humanos (los órganos internacionales de tratados de promoción y protección de derechos humanos: el Examen Periódico Universal; los Órganos de Vigilancia de los tratados y los Procedimientos Especiales del Consejo de Derechos Humanos de las Naciones Unidas). Es administrado por la Dirección de Derechos Humanos y Derecho Humanitario del Ministerio de Relaciones Exteriores de Uruguay. A través del Simore, se posibilita el acceso público a información actualizada y se puede dar seguimiento sobre el cumplimiento e implementación de estas recomendaciones y observaciones internacionales por parte de las instituciones del Estado; asimismo, se facilita la elaboración de informes nacionales e investigaciones sobre la situación de los derechos humanos en el país. Para su implementación, se trabajó de manera articulada entre los tres poderes del Estado (Ejecutivo, Legislativo y Judicial) y la Institución Nacional de Derechos Humanos y Defensoría del Pueblo, con el apoyo técnico de la Agencia Uruguaya de Cooperación Internacional (AUCI), el Sistema de las Naciones Unidas (SNU) en Uruguay y la Oficina para América del Sur del Alto Comisionado para los Derechos Humanos de las Naciones Unidas (ACNUDH).

De acuerdo al decreto N° 358/016 (https://www.impo.com.uy/bases/decretos/358-2016) se creó la Red Interinstitucional para la Elaboración de Informes y seguimiento de la implementación de recomendaciones y observaciones en materia de Derechos Humanos (La Red). La Red es coordinada por el Ministerio de Relaciones Exteriores y estará integrada por representantes de todos los Ministerios y de la Secretaría de Derechos Humanos de Presidencia de la República designados por el Jerarca máximo, y representantes del Poder Legislativo, del Poder Judicial, de la Fiscalía General de la Nación, y de la Institución Nacional de Derechos Humanos y Defensoría del Pueblo. De acuerdo a la temática que deba ser abordada, el Ministerio de Relaciones Exteriores invita a participar de esta Red a otros organismos públicos competentes en razón de materia, incluyendo organismos de creación constitucional, oficinas dependientes de la Presidencia de la República, Entes Autónomos, Servicios Descentralizados y Gobiernos Departamentales y el Comisionado Parlamentario para el Sistema Penitenciario, sin perjuicio de que estos organismos puedan manifestar su interés de ser parte en algún proceso en particular. Entre las mesas interinstitucionales activas se encuentran aquellas con eje en Personas en Situación de Pobreza; Niños, Niñas y Adolescentes; Personas migrantes.

-Autoridades locales: (Intendencias, municipios, alcaldías, etc.)
Las autoridades locales deben siempre estar disponible a nivel de las intendencias para proveer diversos servicios a las víctimas de trata los cuales deberán articularse con la Unidad de Víctimas y

Testigos para las diversas necesidades de las víctimas durante el proceso judicial, y luego con los servicios de atención que continúen trabajando con las mismas a fin de reinsertarse en la sociedad.

-Servicios de atención

El primer centro territorial de atención especializada a víctimas de trata de mujeres surge en el año 2011 como parte del proyecto de la Unión Europea "Aplicación de medidas para la elaboración de una política pública sobre trata y tráfico de mujeres, niños/as y adolescentes con fines de explotación sexual comercial". El Servicio público de atención a mujeres víctimas de trata con fines de explotación sexual tiene oficinas instaladas en Montevideo (desde 2012), Melo (desde 2019) Paso de los Toros (desde 2021) y en Paysandú (desde mayo de 2022) con competencias en todo el territorio nacional, atendiendo en todos los departamentos del país.

-Instancias interinstitucionales

El Consejo Nacional de Prevención y Combate a la Trata y la Explotación de Personas

El Ministerio de Desarrollo Social preside el Consejo Nacional de Prevención y Combate a la Trata y Explotación de Personas (CNTE) a través del Instituto Nacional de las Mujeres (Inmujeres), que desarrolla la secretaría técnica del CNTE, de acuerdo a las funciones encomendadas y detalladas en su reglamento interno. Forma parte del **Sistema Interinstitucional de Respuesta para situaciones de Trata y Explotación de Personas**, siendo el responsable de la respuesta en la atención a personas mayores de 18 años. La ley 19.648 crea el **Sistema Interinstitucional de Respuesta para Situaciones de Trata y Explotación de Personas,** que debe ser un ámbito interinstitucional, interdisciplinario y descentralizado, e integrar acciones de prevención, atención, reparación, asesoramiento y defensa jurídica para las víctimas, así como el ordenamiento de la información y la formación de operadores. El MIDES mantiene la rectoría de política pública en la materia y está a cargo de coordinar la respuesta para las situaciones de trata de varones, que en el caso de las mujeres queda a cargo de Inmujeres (para la que luego se crea el Departamento de Promoción y Combate a la Trata de Mujeres, dentro de la División de Violencia Basada en Género de Inmujeres), y en el caso de las infancias y adolescencias, del Instituto del Niño y Adolescente del Uruguay (INAU).

De acuerdo al art. 10 de la ley 19.643, es el organismo encargado de disponer y administrar los fondos provenientes de asignaciones presupuestales, donaciones, herencias o legados, convenios con organismos regionales o internacionales, así como de los provenientes de bienes decomisados en acciones contra la trata o explotación de personas y los demás que obtenga a cualquier título, presentando informes anuales de lo ejecutado al Consejo. A su vez, debe incluir en el proyecto de Presupuesto Nacional las partidas necesarias para el funcionamiento racional, eficiente y eficaz del Consejo.

Su integración, cometidos y facultades son definidos por la ley Nº 19.643 en su capítulo (arts. 7 a 14), que lo crea en calidad de ente rector en la materia. Dentro de las competencias del CNTE se encuentran las siguientes: formular políticas y planes de acción para fortalecer el combate a la trata de personas; movilizar recursos para implementar programas de lucha contra la trata; diseñar la currícula para capacitaciones a diversos actores; aprobar los estándares de actuación, protocolos y modelos de intervención para la protección eficaz y el respeto a los derechos de las víctimas;

proponer la creación y fortalecimiento de servicios tanto públicos como privados de asistencia directa a las personas víctimas; entre otras.

El MIDES preside el nuevo CNTE, que se establece a partir de la Ley 19.643 y sustituye la **Mesa Interinstitucional**[122]**,** quedando a cargo del diseño, la coordinación, ejecución y evaluación de política pública en la materia; elaborar y monitorear la implementación de un Plan Nacional en materia de trata; articular y coordinar acciones entre instituciones y organizaciones de la sociedad civil. Además, le compete desarrollar acciones de prevención y sensibilización sobre la temática, y aprobar los estándares de actuación, protocolos y modelos de intervención para la atención de las víctimas desde el respeto de sus derechos humanos. El Consejo se integra por representantes de diferentes carteras del Poder Ejecutivo, como son los Ministerios de Desarrollo Social, del Interior, Relaciones Exteriores, Economía y Finanzas, Defensa Nacional, Trabajo y Seguridad Social, y Salud Pública. También incluye un representante del INAU, uno de la Fiscalía General de la Nación y otro del Poder Judicial. Además, la integran tres representantes de organizaciones de la sociedad civil propuestos por la Asociación Nacional de Organizaciones No Gubernamentales (ANONG) y designados por el Poder Ejecutivo.

En el año 2024 se aprueba por Decreto del 24 de enero de 2024 la **Guía de acción interinstitucional para situaciones de trata y explotación sexual de personas,** a partir del trabajo realizado por el Consejo. En ese documento se establecen criterios para la detección de posibles situaciones de trata (fijando indicadores específicos), el abordaje de la situación, los criterios para la evaluación del riesgo y la descripción de procesos de articulación y derivación interinstitucional. Actualmente el CNTE está en proceso de elaboración de un nuevo Plan Nacional de Acción. https://www.gub.uy/fiscalia-general-nacion/sites/fiscalia-general-nacion/files/2022-02/Res.%201038_2021_INFORMACI%C3%93N.pdf

Organizaciones de la sociedad civil (ONGs)

Las organizaciones de la sociedad civil juegan un rol fundamental en el apoyo al gobierno para la asistencia directa y la reintegración de las víctimas. Las ONGs requieren un apoyo fuerte y una articulación con otros organismos y funcionarios/as, como personal de salud, trabajadores sociales, líderes comunitarios, y autoridades locales, para una efectiva reintegración de las víctimas de trata. Entre los servicios que proveen, se incluyen: servicios de atención psicosocial y derivación médica, capacitación laboral y alfabetización laboral, asistencia legal, asistencia en emergencia (derivación y articulación con instituciones gubernamentales pertinentes), reporte del estatus de la víctima al Sistema de Respuesta de acuerdo al género y edad de la víctima, reporte del estatus de la víctima a la autoridad competente ya sea Fiscalía General de la Nación, Ministerio del Interior o Poder Judicial,

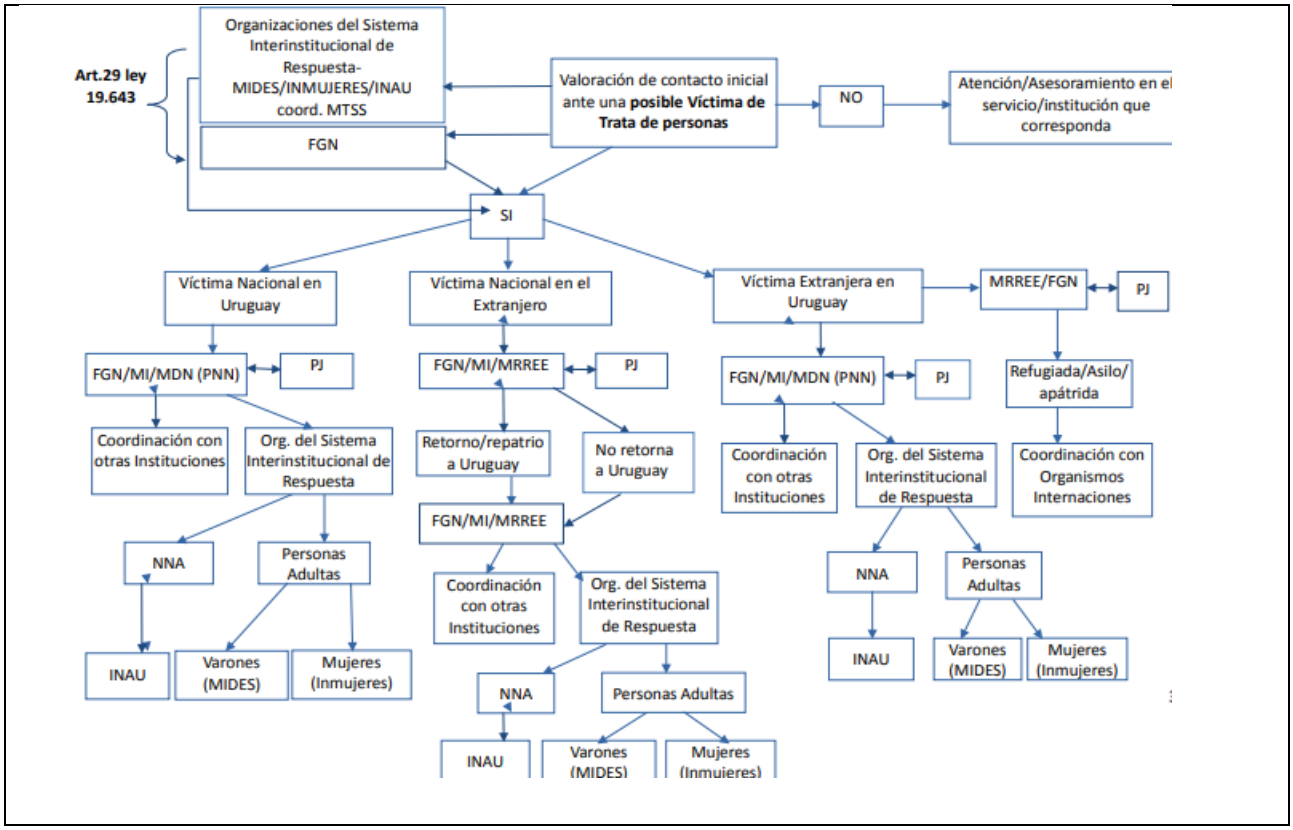
[122] Se crea en el año 2015, a través del **Decreto 304/2015,** y se la instituye como espacio de coordinación y asesoramiento para el desarrollo de políticas públicas en relación con estos temas, y consolidar un sistema integral de respuesta. El mencionado decreto define también que la Mesa Interinstitucional elabore un Plan Nacional de Acción, así como instancias descentralizadas para la actuación, y que realice informes a mecanismos del sistema internacional sobre el problema. Este espacio depende del Ministerio de Desarrollo Social (MIDES) a través de Inmujeres, que preside esta mesa integrada por autoridades de diversas instituciones públicas del Poder Ejecutivo, Judicial y Legislativo, así como organizaciones internacionales y nacionales de referencia. La instalación de un modelo de abordaje interinstitucional en el que Inmujeres cumple un rol central, guía una estrategia normativa y de ejecución de la política pública que se centra en la trata de mujeres con fines de explotación sexual.

de acuerdo a lo dispuesto en el art. 29 de la ley 19.643 así como acompañamiento a las víctimas de trata niños, niñas y adolescentes a los servicios apropiados (en coordinación con INAU).

También tienen incidencia y concientización en temas de trata de personas (en alianza con instituciones gubernamentales y/u organismos internacionales), el asesoramiento para la reunificación familiar y reintegración de las víctimas (en coordinación con instituciones gubernamentales y/u organismos internacionales) y el seguimiento a la reintegración de las víctimas (en coordinación con instituciones gubernamentales y/u organismos internacionales).

Es interesante destacar que la especificidad de estos servicios están puestos en la trata con finalidad explotación sexual.

Flujograma de atención a las víctimas



Planes nacionales/regionales/interregionales de contraste a la explotación agrícola o en otros sectores

Plan Nacional de Acción para la Prevención y Combate a la Trata de Personas (Plan Nacional de Acción para la Prevención y Combate a la Trata de Personas 2018-2020.pdf (www.gub.uy)). El Plan definido (2018-2020) aborda áreas temáticas vinculadas a la prevención, protección y asistencia a las víctimas, la cooperación interinstitucional, el fortalecimiento institucional, así como la investigación y el monitoreo. El documento propone sensibilizar sobre la trata de personas y sus consecuencias, establece acciones para garantizar la atención y protección integral de las víctimas de trata, así como acceso a la justicia. Por su parte, las acciones de cooperación interinstitucional y fortalecimiento se centran la necesidad de coordinación y colaboración entre las instituciones encargadas de la prevención y el combate de la trata de personas.

El Plan se aprueba con la entrada en vigencia de la Ley de Prevención y Combate a la Trata de Personas (19.643), marco legal que introduce nuevas institucionalidades y formatos de respuesta para la atención. El Plan, en tanto, no contó en sus dos años de ejecución con presupuesto propio para su aplicación.

PROTECCIÓN VÍCTIMAS: Normativa o previsiones para la protección de las víctimas a nivel internacional y regional

El derecho de protección a las víctimas surge del art. 5 (1) de la Convención Americana sobre Derechos Humanos (CADH) y del art. 9 (1) del Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos (PIDCP). En estas disposiciones se reconoce el derecho de todas las personas a la seguridad e integridad personal, y se impone a los Estados partes la obligación de respetarlo y garantizarlo (arts. 1 (1), 2 (1) y 2 (2))

Normativa o previsiones para la protección de las víctìmas a nivel nacional (y casos, ejemplos,..)

La protección de las víctimas es una atribución y deber de la **Fiscalía General de la Nación** (art. 45, lit. i; art. 48, Código del Proceso Penal Ley 19.293) https://www.impo.com.uy/bases/codigo-proceso-penal-2017/19293-2014 y uno de sus cometidos y competencias funcionales de acuerdo con la Ley Orgánica de FGN (arts. 13 y 27 Ley 19.483). (https://www.impo.com.uy/bases/leyes/19483-2017)

Como víctimas, las personas que transitan por un proceso penal tienen derecho a ser informadas en todo momento sobre las acciones y actuaciones fiscales; a ser escuchadas; al acceso gratuito de una asistencia letrada; a participar activamente en el proceso a través de la solicitud de pruebas y medidas de protección; a evitar cualquier afectación de sus derechos (arts. 48 y 79 del CPP, Ley 19.293). En particular, la Fiscalía General de la Nación cuenta con una Unidad de Víctimas y Testigos, que cumple con el cometido de garantizar el respeto de los derechos fundamentales de las víctimas durante los procesos penales, trabajando en la construcción de una red de apoyo durante el proceso.

Por su parte, la Ley 19.643, Ley de Prevención y Combate de la Trata de Personas (Ley N° 19643 (impo.com.uy)), establece como objeto la prevención, persecución y sanción de la trata y la explotación de personas, así como la atención, protección y reparación de las víctimas (art. 1).

Como principios rectores vinculados con la protección, se establecen: la prioridad de los derechos humanos de las víctimas, estableciéndose como el centro de atención en todas las intervenciones y que su protección debe priorizarse frente a otras acciones como la investigación y persecución de los tratantes y explotadores (lit B, art. 3); la confidencialidad de toda la información como medio para la protección de víctimas (lit. G, art. 3); así como que las medidas de protección deben propender a erradicar las causas de victimización, el fortalecimiento de la autonomía y el desarrollo del proyecto de vida (lit. I, art. 3); y la celeridad a la hora de implementar medidas de protección, que deberán ser efectivizadas de manera oportunidad, eficaz y sin dilaciones innecesarias (lit. L, art. 3).

Adicionalmente, la Ley 19.643 prevé algunos criterios específicos para el acceso a la justicia efectiva de las víctimas de trata y explotación. Por un lado, define que la Fiscalía se encargará de vincular a

las víctimas de trata con el sistema de respuesta, garantizando su anonimato y el acceso efectivo a la justicia (art. 28).

Se establece en la ley que los derechos de las víctimas de trata se garantizan a través de la ejecución de programas de atención a las víctimas de trata y explotación (Ley 19.643, art. 18), quienes deben acceder de forma inmediata y gratuita a: seguridad y asistencia material, alojamiento adecuado y seguro, cuidado de salud (incluyendo exámenes y tratamientos médicos), atención psicológica, asesoría jurídica, información y apoyo para el retorno a su lugar de origen, apoyo en la inserción laboral y en la reunificación familiar y comunitaria (Estos derechos y la responsabilidad del Estado en hacerlos efectivos están consagrados en el artículo 6 del Protocolo de Palermo).

Particularmente para las situaciones de trata internacional la ley fija responsabilidades específicas en la prevención (Ley 19.643, art. 21) e incluye la acción de las misiones y oficinas consulares frente a situaciones identificadas, tanto en la comunicación (art. 22) como en la protección y defensa de los derechos de las víctimas. El artículo 23 de la Ley 19.643 prevé que estas entidades públicas deben informar a las víctimas sobre el procedimiento y sus derechos; garantizar su seguridad y la de su familia, su acceso a la justicia con asistencia letrada, y la obtención de identificación. Además, deben ejecutar todas las medidas necesarias para garantizar el retorno de las víctimas, siempre y cuando sea su deseo.

Los derechos migratorios de las víctimas de trata o explotación que tengan nacionalidad extranjera (art. 24) remiten a poder reflexionar (por un período de 180 días) para definir si quedarse o no en el país. En caso de decidir quedarse, la víctima podrá obtener la residencia permanente y regularización de su condición migratoria en un plazo de 60 días; en caso de querer retornar, podrá volver a su país de origen o residencia de forma rápida y segura. También se prevé que la víctima pueda contar con la información necesaria si quisiera asentarse en un tercer país que no sea el de origen o destino (art. 24d).





















Fighting Labour Exploitation through Education - Agricultural Sector Specialist Training

Granting authority: European Education and Culture Executive

Call: ERASMUS-EDU-2023-CBHEAgency