

ÍNDICE

La falacia del interés superior del niño

Autor: Carlos López Díaz

Editorial Metropolitana /2017

www.librotecnia.cl

INTRODUCCIÓN.....	7
1. LAS REGLAS Y LOS PRINCIPIOS	11
1. Interpretación de la ley y principios.....	13
2. Los principios inspiradores del Código Civil.....	14
2. LA FALACIA DE LOS PRINCIPIOS.....	19
1. Planteamiento.....	19
2. Concepto de tópica.....	20
3. Funciones de la tópica o dialéctica.....	22
4. Estructura y aplicación	23
5. Ejemplos de tópicos o aforismos jurídicos	24
3. UN ASUNTO DE PERSPECTIVA: EVOLUCIÓN DE LOS PRINCIPIOS EN LA HISTORIA.....	29
1. La experiencia del pasado: biología y derecho.....	29
2. La evolución histórica del interés superior del niño	31
4. LA “FALACIA” DE LOS DERECHOS DEL NIÑO.....	39

www.librotecnia.cl

5. EL PRINCIPIO DEL INTERÉS SUPERIOR DEL NIÑO EN EL DERECHO POSITIVO CHILENO Y SUS ALCANCES.....	51
1. Reconocimiento legal	51
2. Alcances	52
3. La expresión “niño, niña o adolescente”	54
4. El interés superior del niño no debe entenderse como un derecho; por ende, el recurso de casación en el fondo por infracción de ley no procede por infracción de un principio general de Derecho	55
5. El interés superior del niño como concepto de “textura abierta”	56
6. Libertad de creencias y el interés superior del niño.....	58
7. Orientación sexual y de género y el interés superior del niño	59
8. La separación del hijo de sus padres como forma de concretar el interés superior del niño	60
9. El interés superior del niño y la responsabilidad penal adolescente	60
10. Interés superior del niño e intimidad	60
11. La derogación tácita de legislación interna en razón de los tratados internacionales relativos a este principio. Inconstitucionalidad del artículo 206 del Código Civil.....	61
12. El interés superior del niño, niña o adolescente como norma procedimental	62
6. CUANDO DOS PRINCIPIOS ENTRAN EN CONFLICTO: EL CASO DE VACUNACIÓN OBLIGATORIA	65
7. LA POSTURA DE LOS TRIBUNALES	73
1. No puede rechazarse testimonio de menor de edad que declara como testigo en razón del interés superior del niño	73
2. Respecto de la salida del menor del país.....	74

3. No todos los hijos pueden encontrarse en la misma situación y por ende el principio del interés superior del niño puede variar de un hijo a otro.....	75
4. No basta con que no haya inhabilidad del padre o madre, sino que se requiere atender al principio del interés superior del niño	75
5. La carencia de medios materiales por parte de la madre y la entrega a la abuela vulneran el interés superior del niño, aunque no haya causal de inhabilidad.....	76
6. No cumplimiento de obligación de alimentos y cuidado personal.....	77
7. Los castigos y sanciones por establecimientos educacionales no pueden vulnerar el interés superior del niño.....	77
8. El consumo adictivo de fármacos y el interés superior del niño.....	79
9. Trastornos de personalidad de la madre e interés superior del niño	80
10. Mal manejo de las emociones del padre e interés superior del niño.....	81
11. Inestabilidad emocional de la madre e interés superior del niño. Justificación de medida de internación de menores	81
12. Larga permanencia del hijo con uno de los padres y consolidación de una familia estable.....	82
13. Entrega del menor por parte de la madre al padre, puede vulnerar el interés superior del niño, pues hay que ver el contexto.....	83
14. Entrega del cuidado personal del menor a la abuela, aunque padres no presenten inhabilidades	84
15. Entrega del menor al padre en forma provisoria, como medida de protección, materializa el interés superior del niño	85
16. Discrepancias de los padres no justifican alteración del cuidado personal en razón del interés superior del niño.....	85
17. Ambiente de conflicto entre los padres vulnera el interés superior del niño	86

18. Derecho del menor a ser oído como manifestación del interés superior del niño, pero que no es decisoria.....	87
19. Privación de libertad de la madre e interés superior del niño.....	87
20. Cuándo los padres no están en condiciones para ejercer su rol parental, para efectos de adopción	88
21. Cuidado personal para abuelos e interés superior del niño.....	90
22. Se respeta el interés superior del niño si se entrega el cuidado personal a la madre.....	91
23. No puede haber un régimen comunicacional tan amplio que vulnere el interés superior del niño, privilegiando el del padre	91
24. Autorización de salida del país del menor que implica cambio de residencia e interés superior del niño	92
25. Autorización de salida del país del menor por un plazo máximo de quince días	93
26. El sólo invocar el interés superior del niño no es suficiente para darlo por acreditado. Autorización de salida al país que beneficia al menor.....	94
27. Entregar el menor a la abuela no implica necesariamente abandono para efectos del cuidado personal; de hecho, privilegia el interés superior del niño	94
28. Hacer referencia al interés superior del niño y ponderar sus elementos es suficiente para entender que se ha respetado dicho principio	95
29. Adopción e interés superior del niño	96
30. Adopción como institución subsidiaria e interés superior del niño.....	97
31. Incapacidad de la madre y susceptibilidad de adopción	97
32. Decreto de expulsión de los padres e interés superior del niño.....	98
33. Transfusión de sangre e interés superior del niño	99

34. Interés superior del niño y Derecho procesal. La falta de peticiones concretas y el rechazo del recurso no obstan a que la Corte no examine la efectiva vulneración del interés superior del niño.....	100
35. Adopción de un niño en el extranjero. Motivos para aceptarla y para rechazarla.....	101
36. Requisitos de la adoptante e interés superior del niño	102
37. Derecho a la identidad e interés superior del niño	103
38. Cuidado personal e interés superior del niño	104
39. Secuestro internacional de menores e interés superior del niño.....	105
40. Rechazo a restitución de menor en razón del interés superior del niño.....	107
41. Derecho a conocer la identidad e interés superior del niño	108
42. La relación de convivencia, existencia de hijos y el simple precario.....	109
8. CONCLUSIONES.....	111
9. BIBLIOGRAFÍA CONSULTADA.....	115
ÍNDICE.....	117

www.librotecnia.cl