

Lecciones de derecho de la infancia y adolescencia

Editores: Alexis Mondaca y Alejandra Illanes

Editorial Tirant lo Blanch /2021

www.librotecnia.cl

Índice

INTRODUCCIÓN

Capítulo 1

LOS PRINCIPIOS DEL DERECHO DE LA INFANCIA

URSULA C. BASSET

I. LA INFANCIA COMO UNA DISCIPLINA CIENTÍFICO-JURÍDICA CON PRINCIPIOS PROPIOS.....	17
1. Condiciones para la autonomía de la disciplina del derecho de la infancia.....	17
2. La conveniencia de la autonomía de la disciplina de derechos de la infancia.....	20
3. Hacia una definición del derecho de la infancia.....	21
4. El corpus iuris de la infancia.....	22
II. LOS PRINCIPIOS DEL DERECHO DE LA INFANCIA.....	23
1. Qué es y qué no es un principio en derecho de la infancia.....	23
2. Qué es un principio jurídico y qué funciones cumple.....	23
3. Los “General Principles” no son principios.....	24
4. El interés superior del niño.....	26
III. UN PROLEGÓMENO MÁS: LA INTERDEPENDENCIA E INTERRELACIÓN DE LOS PRINCIPIOS EN EL DERECHO DE LA INFANCIA O DE LA NIÑEZ.....	27
IV. LOS PRINCIPIOS DEL DERECHO DE LA INFANCIA.....	28
1. El principio de la igual dignidad.....	28
2. El principio de libertad o de fortalecimiento de la autonomía en la infancia.....	34
3. El principio de sociabilidad en la infancia.....	37
V. El principio de prioridad de la infancia.....	46
VI. Referencias bibliográficas.....	49
Jurisprudencia citada:.....	51

Capítulo 2

EL COMITÉ DE LOS DERECHOS DEL NIÑO Y SU FUNCIÓN INTERPRETATIVA DE LA CONVENCIÓN SOBRE LOS DERECHOS DEL NIÑO Y SUS PROTOCOLOS FACULTATIVOS SUSTANTIVOS: HACIA UNA LECTURA DINÁMICA DE LOS DERECHOS DE LA INFANCIA Y LA ADOLESCENCIA

ISAAC RAVETILLAT BALLESTÉ

I. INTRODUCCIÓN.....	53
II. EL PROCEDIMIENTO DE COMUNICACIONES INDIVIDUALES.....	55
1. Legitimación activa.....	57
2. Medidas provisionales.....	58

www.librotecnia.cl

3. Requisitos de admisibilidad de las comunicaciones individuales.....	59
4. Resultado del procedimiento de comunicaciones.....	63
III. LAS OBSERVACIONES GENERALES DEL COMITÉ DE LOS DERECHOS DEL NIÑO	66
IV. CASO PRÁCTICO.....	71
1. Legitimación activa.....	71
2. Materiales para dar respuesta al caso práctico.....	73
V. BIBLIOGRAFÍA CITADA	73

Capítulo 3

EL CUIDADO PERSONAL DE LOS HIJOS

ALEJANDRA ILLANES VALDÉS

I. INTRODUCCIÓN.....	77
II. EL CUIDADO PERSONAL DE LOS HIJOS. CONFIGURACIÓN A PARTIR DE LA REFORMA DE LA LEY N° 20.680	78
1. El cuidado personal de los hijos, como efecto de la filiación	78
2. Concepto y contenido del cuidado personal, en el contexto de la Ley N° 20.680.....	79
3. El cuidado personal de los hijos como derecho deber prioritario de los padres	83
4. Principios orientadores.....	84
III. RÉGIMEN LEGAL DE CUIDADO PERSONAL DE LOS HIJOS. REGLAS DE ATRIBUCIÓN DEL CUIDADO PERSONAL	87
1. Regla de atribución convencional.....	88
2. Regla de atribución legal.....	90
3. Regla de atribución judicial. Criterios y circunstancias.....	92
3.1 El interés superior del niño como regla decisoria litis.....	92
3.2 Criterios y circunstancias del artículo 225-2 del Código Civil.....	95
IV. RÉGIMEN DE CUSTODIA COMPARTIDA	104
1. Acceso convencional.....	104
2. Contenido del acuerdo.....	107
3. Falta de control judicial	110
V. CUIDADO PERSONAL POR TERCEROS	111
1. Requisitos de la atribución del cuidado personal a terceros.....	111
1.1 La intervención judicial.....	111
1.2 Inhabilidad de ambos padres.....	114
1.3 Competencia del tercero.....	118
1.4 Efectos del cuidado personal por terceros. Derechos y deberes de los padres.....	119
VI. REFERENCIAS/BIBLIOGRÁFICAS.....	121
Bibliografía citada:.....	121

Capítulo 4

CONSIDERACIONES TEÓRICAS Y PRÁCTICAS DEL DERECHO-DEBER DE
MANTENER UNA RELACIÓN DIRECTA Y REGULAR

CONSTANZA ASTUDILLO MEZA

ALEXIS MONDACA MIRANDA

I. INTRODUCCIÓN.....	125
II. DERECHO DEL NNA A RELACIONARSE CON SUS PADRES: CUESTIONES TERMINOLÓGICAS, CONCEPTO, CARACTERÍSTICAS Y AMPLIACIÓN DE CONTENIDO.....	127
1. Un enfoque basado en la infancia y en la adolescencia.....	127
2. Precisiones terminológicas.....	127
3. Concepto, características y ampliación de su contenido.....	128
3.1. Concepto.....	128
3.2. Características.....	129
3.3. Ampliación de su contenido.....	130
III. TITULARIDAD. SUPUESTOS DE INCUMPLIMIENTO.....	130
1. Titulares del derecho-deber a mantener una relación directa y regular.....	131
1.1. Los padres.....	131
1.2. Los abuelos.....	131
1.3. Otros parientes.....	133
1.4. Terceros diversos de los parientes.....	133
2. Supuestos de incumplimiento.....	134
2.1. La conducta del padre/madre custodio.....	134
2.2. Incumplimiento de padre o madre no custodio. Suspensión y restricción.....	135
IV. INFLUENCIA DE MEDIOS TELEMÁTICOS Y DE CIRCUNSTANCIAS EXTRAORDINARIAS.....	137
V. DETERMINACIÓN DEL RÉGIMEN COMUNICACIONAL.....	140
1. Determinación convencional. La mediación.....	140
1.1. El acuerdo de los padres como forma de evitar mayores daños al interés superior.....	140
1.2. La mediación.....	142
2. Determinación judicial.....	142
2.1. La edad del hijo o hija.....	143
2.2. La vinculación afectiva entre el hijo y su padre o madre, según corresponda, y la relación con sus parientes cercanos.....	143
2.3. El régimen de cuidado personal del hijo que se haya acordado o determinado.....	144
2.4. Cualquier otro elemento de relevancia en consideración al interés superior del hijo.....	144
3. Regímenes de visitas: ordinario y extraordinario. Visitas supervisadas.....	144
3.1. Régimen ordinario.....	144
3.2. Régimen extraordinario.....	145
3.3. Visitas supervisadas.....	145

VI. ALGUNOS PROBLEMAS PRÁCTICOS DE LA RELACIÓN DIRECTA Y REGULAR	145
1. ¿Imprudencia de solicitud de regulación de la relación directa y regular en el procedimiento proteccional?	146
2. Posibilidad de que el régimen de relación directa y regular fijado en favor de abuelos entorpezca el régimen comunicacional del padre y los tiempos de la madre custodia	146
VII. CASO PRÁCTICO	148
VIII. CONCLUSIONES	150
IX. BIBLIOGRAFÍA	151
1. Autores	151
2. Normas jurídicas citadas.....	152
3. Jurisprudencia citada	152

Capítulo 5

EL DERECHO A SER OÍDO. IMPLICANCIAS Y DESAFÍOS PARA OPERADORES

FELIPE PULGAR BRAVO

I. INTRODUCCIÓN	153
II. DERECHO A SER OÍDO	154
1. Es un derecho.....	154
2. “Cuando esté en condiciones de formarse un juicio propio”.....	155
3. ¿A qué edad?.....	155
4. ¿Hay daño asociado?	156
5. “Manifestar libremente su opinión”	158
6. Este derecho puede ser ejercido por el niño en todos los asuntos que le puedan afectar, es decir, no sólo aquellos que sean de utilidad para el entrevistador.....	158
7. “Tomar en cuenta su opinión en función de su edad y madurez”	159
8. ¿Cuál es la naturaleza de este espacio?	160
III. CONCLUSIONES	160
IV. BIBLIOGRAFÍA CITADA	161

Capítulo 6

EL DERECHO DE ALIMENTOS

FRANCESCO CARRETTA MUÑOZ

I. PREMISAS	163
II. ¿QUÉ NECESIDADES DEBEN SER SATISFECHAS A TRAVÉS DEL DERECHO DE ALIMENTOS?	164
III. CARACTERÍSTICAS	165
IV. CLASIFICACIÓN	165
V. TITULARES Y OBLIGADOS	166
1. Alimentos entre cónyuges.....	166
2. Los descendientes.....	166
3. Los ascendientes.....	166

4. Los hermanos.....	167
5. Las partes de un contrato de donación.....	167
6. Otros titulares dispuestos en la ley.....	167
VI. NACIMIENTO Y EXTINCIÓN DE LA OBLIGACIÓN ALIMENTICIA	167
1. Nacimiento y duración.....	167
2. Extinción.....	168
2.1. Muerte del alimentario.....	168
2.2. Edad del alimentario.....	168
2.3. Término de los estudios del alimentario.....	168
2.4. Injuria atroz.....	169
2.5. Dolo.....	169
2.6. Sentencia en juicio de filiación.....	169
2.7. La prescripción.....	169
VII. DETERMINACIÓN DEL MONTO DE LA PENSIÓN	171
1. Regla base: sobre las necesidades reales del o los alimentarios.....	171
2. Regla de los bienes del hijo.....	171
3. Regla sobre el reparto equitativo.....	172
4. Regla de la posición social.....	172
5. Regla presunta.....	172
6. Regla del 50%.....	173
7. Fórmula para el cálculo de las pensiones.....	173
VIII. EL JUICIO DE ALIMENTOS	174
1. El principio que subyace a los juicios de alimentos.....	174
2. Legitimación.....	175
3. Mediación previa.....	176
4. Reglas de competencia.....	177
5. Representación.....	177
6. Inicio del procedimiento.....	178
7. Los alimentos provisionales y la facultad de acceder provisoriamente a la demanda.....	179
8. Tramitación del juicio.....	180
IX. EL PAGO DE LA PENSIÓN ALIMENTICIA ¿PROBLEMA SIN SOLUCIÓN?	180
X. MÉTODOS PARA OBTENER EL PAGO DE LAS PENSIONES ALIMENTICIA	182
1. Método coactivo.....	182
1.1. Los arrestos.....	182
1.2. Legitimación pasiva de las órdenes de arresto.....	183
1.3. Procedimiento.....	183
1.4. Clasificación de los arrestos.....	184
2. El arraigo.....	184
3. Método ejecutivo civil.....	185
4. Medidas accesorias.....	186
4.1 La retención de impuestos a la renta.....	186
4.2. El descuento de la pensión desde la remuneración del alimentante.....	186
4.3. El pago con cargo a las indemnizaciones que el alimentante puede percibir al término de su relación laboral.....	187

4.4. La suspensión de la licencia de conducir del deudor.....	188
4.5 Otras medidas accesorias.....	188
XI. MEDIDAS CAUTELARES GENERALES.....	189
XII. LA TUTELA DE LA BUENA FE PROCESAL EN EL JUICIO DE ALIMENTOS¹⁹⁰	
1. Multa por incidentes dilatorios.....	191
2. Declaración de patrimonio del deudor.....	191
3. Acción pauliana de alimentos.....	192
4. Responsabilidad solidaria de terceros.....	192
XIII. SISTEMA DE RECURSOS.....	192
XIV. LA INFLUENCIA DEL DERECHO DE ALIMENTOS EN PROCEDIMIENTOS SOBRE OTRAS MATERIAS.....	193
XV. CASOS PRÁCTICOS.....	194
XVI. BIBLIOGRAFÍA CITADA.....	195

Capítulo 7

NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES MIGRANTES ¿TAMBIÉN PRIMEROS EN LA FILA?

ISAAC RAVETLLAT BALLESTÉ

ALEXIS MONDACA MIRANDA

I. INTRODUCCIÓN.....	197
II. DERECHO A LA EDUCACIÓN.....	200
III. DERECHO A LA SALUD.....	202
IV. EL PRINCIPIO DE NO DEVOLUCIÓN DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES.....	206
V. VISA DE RESIDENCIA TEMPORAL PARA NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES.....	208
VI. PRINCIPIO DE PROTECCIÓN – UNIDAD – FAMILIAR.....	211
VII. PRINCIPIO DE REUNIFICACIÓN FAMILIAR.....	213
VIII. BIBLIOGRAFÍA CITADA.....	217
1. Autores.....	217

Capítulo 8

ALGUNOS PROBLEMAS DE LOS NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES MIGRANTES

ALEXIS MONDACA MIRANDA

I. INTRODUCCIÓN.....	221
II. CHILE, GÉNESIS Y DESTINO DE MOVIMIENTOS MIGRATORIOS.....	222
1. Chile como destino actual de migraciones de personas particularmente vulnerables.....	223
2. Migraciones de chilenos y chilenas hacia el extranjero.....	224
III. LA EXPULSIÓN DE LOS PADRES O DEL PADRE O DE LA MADRE.....	224
1. Planteamiento.....	224

2. El principio de proporcionalidad de las sanciones	226
3. El daño provocado a la familia. Incidencia del principio del interés superior del NNA	227
4. El vínculo filiativo debe ser verdadero y tener un correlato en la realidad	228
IV. EL SECUESTRO INTERNACIONAL DE NNA	229
1. Particularidades del secuestro internacional de NNA	230
2. Convenio sobre los Aspectos Civiles del Secuestro Internacional de Niños	231
3. Jurisprudencia de nuestros tribunales	232
V. LAS AUTORIZACIONES JUDICIALES DE SALIDA AL EXTRANJERO	233
1. Debe primar el mejor interés del NNA	234
2. El derecho de la madre a desarrollar libremente su personalidad	236
3. El derecho-deber del padre no custodio: el ejercicio de la relación directa y regular	237
VI. CASOS PRÁCTICOS	238
VII. CONCLUSIONES	240
VII. BIBLIOGRAFÍA	242
1. Autores	242

Capítulo 9

MEDIDAS DE PROTECCIÓN

PAUL CONTRERAS SAAVEDRA

I. INTRODUCCIÓN	245
II. LA VULNERACIÓN (FACTUAL E INSTITUCIONAL) DE LOS DERECHOS DE LOS NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES	247
III. PROCEDIMIENTO DE APLICACIÓN DE MEDIDAS DE PROTECCIÓN	251
V. CUESTIONES PRÁCTICAS	260
1. Provisionalidad de las medidas de protección. El fenómeno de la prolongación excesiva de las medidas	260
2. Cuidado personal y relación directa y regular ¿cuándo es posible discutirlo en el procedimiento de medida de protección?	261
3. Separación o divorcio conflictivo	263
VI. PROGRAMAS DE LA RED ¿COLABORADORES O PARTES?	264
VII. BIBLIOGRAFÍA	265
OTRAS FUENTES	267

Capítulo 10

EL SISTEMA DE ADOPCIÓN EN CHILE

ROMMY ALVAREZ ESCUDERO

I. INTRODUCCIÓN	269
II. SISTEMA DE ADOPCIÓN ACTUALMENTE VIGENTE EN CHILE	271
1. Características de la Adopción	273

2. Panorama desde los principios informadores del sistema de Adopción	275
2.1. Principio del interés superior del adoptado	276
2.2. Derecho del niño, niña o adolescente de dar su opinión y ser oído conforme su autonomía progresiva	278
2.3. Principio de la Subsidiaridad de la Adopción	280
2.4. Principio de la Preferencia de la Familia Matrimonial	284
2.5 Principio de la verdad biológica. Derecho a la Identidad y Derecho a conocer el origen biológico	286
2.6. Principio de la inseparabilidad de los hermanos y hermanas....	290
2.7. Principio de la Prioridad de la adopción nacional y subsidiariedad de la adopción internacional	292
III. REQUISITOS DE LA ADOPCIÓN.....	294
1. Niños, niñas o adolescentes adoptados.....	294
2. Adoptantes.....	298
IV. BIBLIOGRAFÍA CITADA	299

www.librotecnia.cl