

CLARA MARTÍNEZ GARCÍA  
COORDINADORA

TRATADO DEL MENOR  
LA PROTECCIÓN JURÍDICA A LA INFANCIA  
Y LA ADOLESCENCIA

MARÍA ISABEL ÁLVAREZ VÉLEZ	ISABEL LÁZARO GONZÁLEZ
ARÁNZAZU BARTOLOMÉ TUTOR	MARÍA JOSÉ LÓPEZ ÁLVAREZ
IGNACIO CAMPOY CERVERA	CLARA MARTÍNEZ GARCÍA
DOLORES CARRILLO MÁRQUEZ	CONCEPCIÓN MOLINA BLÁZQUEZ
MIGUEL CILLERO BRUÑOL	FEDERICO DE MONTALVO JÄÄSKELÄINEN
IRENE CLARO QUINTÁNS	CATALINA PERAZZO ARAGONESES
MARÍA REYES CORRIPIO GIL-DELGADO	JOSÉ LUIS REY PÉREZ
ROSA MARÍA DE COUTO GÁLVEZ	JOSÉ MARÍA RUIZ DE HUIDOBRO DE CARLOS
SARA DÍEZ RIAZA	BLANCA SÁENZ DE SANTA MARÍA
MARTA GISBERT POMATA	GÓMEZ-MAMPASO
BLANCA GÓMEZ BENGOCHEA	ALBERTO SERRANO MOLINA

Prólogo  
JORGE CARDONA

THOMSON REUTERS  
**ARANZADI**

Primera edición, 2016



**THOMSON REUTERS PROVIEW™ eBOOKS**

**Incluye versión en digital**

El editor no se hace responsable de las opiniones recogidas, comentarios y manifestaciones vertidas por los autores. La presente obra recoge exclusivamente la opinión de su autor como manifestación de su derecho de libertad de expresión.

La Editorial se opone expresamente a que cualquiera de las páginas de esta obra o partes de ella sean utilizadas para la realización de resúmenes de prensa.

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra ([www.conlicencia.com](http://www.conlicencia.com); 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

Por tanto, este libro no podrá ser reproducido total o parcialmente, ni transmitirse por procedimientos electrónicos, mecánicos, magnéticos o por sistemas de almacenamiento y recuperación informáticos o cualquier otro medio, quedando prohibidos su préstamo, alquiler o cualquier otra forma de cesión de uso del ejemplar, sin el permiso previo, por escrito, del titular o titulares del copyright.

Thomson Reuters y el logotipo de Thomson Reuters son marcas de Thomson Reuters

Aranzadi es una marca de Thomson Reuters (Legal) Limited

© 2016 [Thomson Reuters (Legal) Limited / Clara Martínez García (Coord.) y otros]

© Portada: Thomson Reuters (Legal) Limited

Editorial Aranzadi, SA

Camino de Galar, 15

31190 Cizur Menor (Navarra)

ISBN: 978-84-9098-378-2

DL NA 1380-2016

Printed in Spain. Impreso en España

Fotocomposición: Editorial Aranzadi, SA

impresión: Rodona industria Gráfica, SL

Polígono Agustinos, Calle A, Nave D-11

31013 – Pamplona

## Sumario

ABREVIATURAS .....	31
NOTA A LA PRIMERA EDICIÓN.....	37
PRÓLOGO	
<b>LOS NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES SON SUJETOS DE DERECHO</b> .....	39
CAPÍTULO I	
<b>LA PERSONA MENOR DE EDAD. APROXIMACIÓN HISTÓRICA Y CONCEPTUAL</b> .....	45
1. EN BUSCA DEL CONCEPTO DE «MENOR DE EDAD» EN LA ESPAÑA CONTEMPORÁNEA (SIGLOS XIX-XX) .....	45
<i>Blanca Sáenz de Santa María Gómez-Mampaso</i>	
<b>1.1. Introducción</b> .....	45
<b>1.2. Perspectiva civil: la capacidad de obrar en clave histórica</b> .....	47
<b>1.3. Perspectiva política: la gestación de un ciudadano</b> .....	49
<b>1.4. Perspectiva penal: del niño delincuente al menor infractor</b> .....	54
<b>1.5. Perspectiva laboral: los pequeños obreros</b> .....	63
2. EL CONCEPTO DE MENOR .....	71
<i>José María Ruiz de Huidobro de Carlos</i>	
<b>2.1. Planteamiento. Concepto formal de menor. Fundamento</b> .....	71
<b>2.2. La menor edad como estado civil</b> .....	76
2.2.1. <i>Concepto y significado actual del estado civil</i> .....	76
2.2.2. <i>Régimen jurídico aplicable a la menor edad como estado civil</i> ...	80
2.2.3. <i>Contenido material de la menor edad como estado civil</i> .....	81
<b>2.3. Rasgos básicos de la menor edad</b> .....	81

## CAPÍTULO II

<b>LA CONVENCIÓN INTERNACIONAL SOBRE LOS DERECHOS DEL NIÑO: INTRODUCCIÓN A SU ORIGEN, ESTRUCTURA Y CONTENIDO NORMATIVO</b> .....	85
--	----

*Miguel CILLERO BRUÑOL*

1. LA CONVENCIÓN SOBRE LOS DERECHOS DEL NIÑO COMO CULMINACIÓN DE UN PROCESO DE RECONOCIMIENTO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS DE LOS NIÑOS.....	85
2. LA CONVENCIÓN SOBRE DERECHOS DEL NIÑO: ESTRUCTURA Y CONTENIDO .....	92
<b>2.1. La Convención: expresión de un consenso mínimo de amplio reconocimiento internacional</b> .....	93
<b>2.2. Contenido de la convención</b> .....	94
2.2.1. <i>Preámbulo de la CDN</i> .....	97
2.2.2. <i>Las cláusulas generales o principios estructurantes: igualdad, interés superior, autonomía y protección efectiva del desarrollo ..</i>	100
a. Igualdad y no discriminación (artículo 2 CDN) .....	105
b. Interés superior del niño (artículo 3.1 CDN) .....	108
c. Autonomía y libertades del niño, derecho a ser oído e interés superior .....	116
d. La protección efectiva del desarrollo .....	120

## CAPÍTULO III

<b>SISTEMA NORMATIVO ESPAÑOL SOBRE PROTECCIÓN DE MENORES</b> .....	123
--	-----

*M<sup>a</sup> Isabel ÁLVAREZ VÉLEZ*

1. LOS DERECHOS DE LOS MENORES EN LA CONSTITUCIÓN ESPAÑOLA DE 1978 .....	123
2. LA LEY ORGÁNICA 1/1996, DE 15 DE ENERO, DE PROTECCIÓN JURÍDICA DEL MENOR Y DE MODIFICACIÓN PARCIAL DEL CÓDIGO CIVIL Y DE ENJUICIAMIENTO CIVIL.....	130
<b>2.1. El catálogo de derechos fundamentales reconocidos en la ley orgánica de protección jurídica del menor</b> .....	130

2.2. Principios rectores de la normativa aplicable al menor: el interés superior del menor en la Ley Orgánica 1/1996, de 15 de enero (LOPJM), con referencia a las modificaciones en la Ley Orgánica 8/2015 .....	135
3. LA DISTRIBUCIÓN COMPETENCIAL ENTRE EL ESTADO Y LAS COMUNIDADES AUTÓNOMAS EN MATERIA DE PROTECCIÓN DE MENORES .....	139
4. LEGISLACIÓN AUTONÓMICA SOBRE PROTECCIÓN DE MENORES .....	148
 CAPÍTULO IV	
<b>LA CAPACIDAD DE OBRAR Y LA RESPONSABILIDAD DE LOS MENORES</b> .....	157
1. PLANTEAMIENTO .....	157
<i>José María RUIZ DE HUIDOBRO DE CARLOS</i>	
2. LA CAPACIDAD DE OBRAR DE LOS MENORES.....	158
<b>2.1. Concepto técnico-jurídico de capacidad de obrar</b> .....	158
<b>2.2. La capacidad de obrar del menor, en general</b> .....	162
<b>2.3. La capacidad de obrar del menor, en particular</b> .....	176
2.3.1. <i>Indicación sistemática</i> .....	176
2.3.2. <i>Actos relativos al estado civil</i> .....	177
2.3.3. <i>Actos relativos a la propia persona del menor</i> .....	178
2.3.4. <i>Actos patrimoniales</i> .....	180
2.3.5. <i>Actos del menor para su protección</i> .....	183
2.3.6. <i>Actos que, en todo caso, están vedados al menor</i> .....	183
3. LA RESPONSABILIDAD CIVIL DE LOS MENORES .....	184
<i>José María RUIZ DE HUIDOBRO DE CARLOS y María Reyes CORRIPIO GIL-DELGADO</i>	
<b>3.1. Responsabilidad civil contractual</b> .....	185
<b>3.2. Responsabilidad civil extracontractual</b> .....	186
3.2.1. <i>La responsabilidad del menor y sus protectores legales en el Código Civil</i> .....	188
3.2.2. <i>La responsabilidad del menor y sus protectores legales en la LORPM</i> .....	193

	<u>Página</u>
3.2.3. <i>La responsabilidad del menor y sus protectores legales en el derecho administrativo sancionador</i> .....	196
4. EL MENOR EMANCIPADO .....	197
<i>José María RUIZ DE HUIDOBRO DE CARLOS</i>	
4.1. <b>Ideas preliminares</b> .....	197
4.2. <b>La capacidad de obrar del menor emancipado</b> .....	199
5. LAS PROHIBICIONES DE CONSUMO .....	200
<i>María Reyes CORRIPIO GIL-DELGADO</i>	
5.1. <b>Introducción: panorama general</b> .....	200
5.2. <b>Prohibiciones de consumo de sustancias nocivas y adictivas: planteamiento general</b> .....	201
5.2.1. <i>Las drogas en sentido estricto</i> .....	204
5.2.2. <i>El tabaco</i> .....	205
5.2.3. <i>Prohibiciones ligadas al consumo de bebidas alcohólicas</i> .....	206
5.2.4. <i>Otras sustancias adictivas de venta libre</i> .....	209
5.3. <b>Prohibiciones relacionadas con el consumo de servicios</b> .....	211
5.3.1. <i>Prohibiciones relacionadas con los juegos de envite o azar</i> .....	211
5.3.2. <i>Prohibiciones de acceso a locales o espectáculos que afecten a la integridad moral del menor</i> .....	212
5.3.3. <i>El acceso de los menores a los permisos y licencias de conducir</i> ...	215
5.4. <b>Conclusiones</b> .....	216
 CAPÍTULO V	
<b>LOS MENORES EN SU ENTORNO FAMILIAR</b> .....	219
1. LA FAMILIA EN EL CONTEXTO CONSTITUCIONAL ESPAÑOL. ....	220
<i>M<sup>a</sup> Isabel ÁLVAREZ VÉLEZ</i>	
2. LA FILIACIÓN.....	230
<i>Blanca GÓMEZ BENGOCHEA</i>	
2.1. <b>Concepto y contenidos</b> .....	230
2.2. <b>Determinación de la filiación</b> .....	230
2.2.1. <i>Determinación de la filiación matrimonial</i> .....	230
2.2.2. <i>Determinación de la filiación no matrimonial</i> .....	233
a. <i>Forma de realizar el reconocimiento</i> .....	235

	<i>Página</i>
b. Cuestiones en torno a la determinación de la maternidad. El parto anónimo .....	237
<b>2.3. Investigación de la filiación: acciones .....</b>	<b>239</b>
2.3.1. <i>Cuestiones comunes</i> .....	242
a. El principio de prueba .....	242
b. Medios de prueba .....	243
2.3.2. <i>Las acciones de reclamación</i> .....	246
a. Casos de filiación matrimonial .....	247
b. Casos de filiación no matrimonial.....	248
2.3.3. <i>Las acciones de impugnación</i> .....	248
a. La acción impugnatoria matrimonial .....	248
i. Impugnación de la paternidad del marido.....	248
ii. Impugnación de la maternidad .....	250
b. La acción impugnatoria no matrimonial.....	250
d. Las acciones mixtas de reclamación e impugnación	251
<b>2.4. Filiación derivada de la aplicación de técnicas de reproducción asistida.....</b>	<b>252</b>
<b>3. LAS INSTITUCIONES CIVILES DE PROTECCIÓN: PATRIA POTESTAD, TUTELA, CURATELA Y GUARDA DE HECHO .....</b>	<b>254</b>
<i>Rosa María DE COUTO GÁLVEZ</i>	
<b>3.1. El ejercicio de la patria potestad y protección del menor .....</b>	<b>254</b>
<b>3.2. Instituciones tutelares.....</b>	<b>260</b>
3.2.1. <i>El cargo de tutela para la protección de los menores, y como institución de guarda más frecuente</i> .....	260
a. Caracteres generales de las instituciones tutelares ...	260
b. Caracteres generales de la tutela .....	261
c. Sujetos que legalmente son preferentes para ser tutores.....	262
d. Causas de inhabilidad, remoción y excusa para no desempeñar las funciones asignadas al cargo tutelar	265
e. Extinción de la tutela.....	266
3.2.2. <i>El curador y la minoría de edad</i> .....	267
a. La curatela como sistema de guarda del patrimonio de menor .....	267
b. Presupuestos que configuran la curatela.....	269

	<i>Página</i>
i. Como la tutela, el cumplimiento del cargo es obligatorio.....	269
ii. El curador desempeña funciones de asistencia y no de representación. ....	269
c. Régimen jurídico aplicable a la curatela.....	270
d. Idoneidad del sujeto para ser curador.....	271
i. Normas aplicables para la designación del curador.....	271
ii. Normas sobre inhabilidad, excusa y remoción de los curadores.....	272
iii. Derechos del curador. Remuneración e indemnización.....	274
e. Anulabilidad de los actos realizados sin curador.....	276
3.2.3. <i>Especial configuración del guardador de hecho en la protección del menor</i> .....	277
a. Especial análisis jurídico del guardador de hecho de un menor.....	277
b. Sujetos que intervienen en la guarda de hecho.....	280
i. Sujeto que actúa como guardador de hecho....	280
ii. Sujeto tutelado o guardado: el menor con guarda de hecho.....	280
c. Caracteres que configuran la guarda de hecho.....	280
d. Normas especiales aplicables a la guarda de hecho..	281
i. Ámbito de actuación del guardador de hecho.	281
ii. Reforma del CC sobre de la guarda de hecho del menor por la ley 26/2015, de 28 de julio, de modificación del sistema de protección a la infancia y a la adolescencia.....	283

## CAPÍTULO VI

<b>LOS MENORES EN SITUACIONES DE CRISIS FAMILIARES.....</b>	<b>287</b>
1. LA PROTECCIÓN DE LOS HIJOS MENORES DE EDAD CUANDO CESA LA CONVIVENCIA CON SUS PROGENITORES COMO CONSECUENCIA DE UNA RUPTURA DE PAREJA.....	288

*Alberto SERRANO MOLINA*



	<i>Página</i>
2. LA ADOPCIÓN DE LAS MEDIDAS DE PROTECCIÓN EN INTERÉS DE LOS HIJOS MENORES DE EDAD .....	290
<b>2.1. Los progenitores, casados o no, pretenden alcanzar por sí solos un acuerdo sobre los asuntos que conciernen a sus hijos menores de edad y no quieren, si lo logran, formalizarlos legalmente.....</b>	292
<b>2.2. Los progenitores, casados o no, pretenden alcanzar un acuerdo sobre los asuntos que conciernen a sus hijos menores de edad y sí quieren, si lo logran, formalizarlos legalmente .....</b>	292
2.2.1. <i>El Notario</i> .....	293
2.2.2. <i>La autoridad judicial</i> .....	297
a. Las medidas de protección para los hijos menores de edad y los procesos extramatrimoniales .....	298
b. Las medidas de protección para los hijos menores de edad y los procesos matrimoniales.....	298
i. Medidas que se pueden solicitar antes de la interposición de la demanda.....	300
ii. Medidas durante la tramitación del procedimiento .....	301
iii. Medidas definitivas.....	306
2.2.3. <i>El mediador familiar</i> .....	307
3. LAS CONCRETAS MEDIDAS DE PROTECCIÓN PARA LOS HIJOS MENORES DE EDAD .....	314
<b>3.1. Medidas relativas a las relaciones paterno-filiales: la patria potestad y la guarda y custodia</b> .....	314
<b>3.2. Medidas relativas al derecho de visita</b> .....	325
<b>3.3. Medidas relativas a la pensión de alimentos a favor de los hijos menores de edad</b> .....	329
<b>3.4. Medidas relativas a la vivienda familiar</b> .....	335
4. COMPETENCIA JUDICIAL INTERNACIONAL DE LOS TRIBUNALES ESPAÑOLES Y EFICACIA EXTRATERRITORIAL DE LAS DECISIONES JUDICIALES DE TRIBUNALES EXTRANJEROS EN LAS CRISIS FAMILIARES. ESPECIAL REFERENCIA A LA SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL DE LOS MENORES.....	345
<i>Isabel LÁZARO GONZÁLEZ</i>	
<b>4.1. Competencia judicial internacional de los tribunales españoles en materia de responsabilidad parental (custodia de menores y derecho de visita)</b> .....	345

	<u>Página</u>
4.1.1. <i>El Reglamento 2201/2003 relativo a la competencia, el reconocimiento y la ejecución de resoluciones judiciales en materia matrimonial y de responsabilidad parental (Bruselas II bis)</i> .....	345
4.1.2. <i>El Convenio de La Haya de 19 de octubre de 1996 relativo a la competencia, la ley aplicable, el reconocimiento, la ejecución y la cooperación en materia de responsabilidad parental y de medidas de protección de los niños</i> .....	348
4.1.3. <i>La ley orgánica del poder judicial</i> .....	350
<b>4.2. Eficacia de las decisiones judiciales extranjeras sobre responsabilidad parental</b> .....	350
4.2.1. <i>El Reglamento 2201/2003 relativo a la competencia, el reconocimiento y la ejecución de resoluciones judiciales en materia matrimonial y de responsabilidad parental (Bruselas II bis)</i> .....	350
4.2.2. <i>El Convenio de La Haya de 19 de octubre de 1996 relativo a la competencia, la ley aplicable, el reconocimiento, la ejecución y la cooperación en materia de responsabilidad parental y de medidas de protección de los niños</i> .....	352
4.2.3. <i>La Ley de cooperación jurídica internacional en materia civil</i> ....	353
<b>4.3. Eficacia de las medidas de protección en materia civil. Violencia de género y el Reglamento (UE) 606/2013 sobre reconocimiento mutuo de medidas de protección en materia civil</b> .....	354
<b>4.4. Sustracción internacional de menores</b> .....	358
4.4.1. <i>Medidas preventivas contra la sustracción internacional de los menores</i> .....	359
4.4.2. <i>Sanción penal de la sustracción internacional de menores</i> .....	359
4.4.3. <i>Instrumentos internacionales y comunitarios para luchar contra la sustracción internacional de menores</i> .....	360
4.4.4. <i>El Convenio de La Haya de 1980 sobre los aspectos civiles de la sustracción internacional de los menores</i> .....	362
4.4.5. <i>El Convenio europeo relativo al reconocimiento y ejecución de decisiones en materia de custodia de menores</i> .....	367
4.4.6. <i>El Convenio de La Haya de 19 de octubre de 1996 relativo a la competencia, la ley aplicable, el reconocimiento, la ejecución y la cooperación en materia de responsabilidad parental y de medidas de protección de los niños</i> .....	368
4.4.7. <i>Otros convenios internacionales</i> .....	368
4.4.8. <i>El Reglamento 2201/2003 relativo a la competencia, el reconocimiento y la ejecución de resoluciones judiciales en materia matrimonial y de responsabilidad parental (Bruselas II bis)</i> .....	370

	<i>Página</i>
4.5. Actuaciones en caso de sustracción de un menor en caso de convenio internacional o de disposiciones de la Unión Europea.....	372
4.6. Y a falta de convenio, ¿qué hacer? .....	377
CAPÍTULO VII	
EL SISTEMA DE PROTECCIÓN DE MENORES EN ESPAÑA.....	379
1. CONSIDERACIONES GENERALES ACERCA DEL SISTEMA DE PROTECCIÓN DE MENORES EN ESPAÑA .....	380
<i>Clara MARTÍNEZ GARCÍA</i>	
1.1. El deber del Estado de proporcionar asistencia a los niños.....	380
1.2. De la asistencia social a la protección de los niños y adolescentes como títulos competenciales .....	382
1.3. El carácter mixto de la normativa propia del sistema de protección de menores .....	384
1.4. Los principios rectores de la actuación administrativa de protección de la infancia y la adolescencia .....	386
2. ACTUACIONES DE PREVENCIÓN. LA SITUACIÓN DE RIESGO, EN PARTICULAR.....	389
2.1. Prevención general de las situaciones de desprotección social de los menores.....	389
2.2. La situación de riesgo, en particular .....	391
2.3. Guarda administrativa o voluntaria .....	396
2.3.1. Concepto y características de la guarda administrativa .....	396
2.3.2. La asunción y ejercicio de la guarda por la entidad pública.....	399
3. SITUACIÓN DE DESAMPARO Y TUTELA ADMINISTRATIVA.....	400
3.1. Concepto de desamparo.....	400
3.2. La actuación protectora en situación de desamparo. La tutela administrativa o ex lege .....	403
3.3. Alcance y efectos de la tutela administrativa .....	407
3.4. Cese de la tutela administrativa .....	409
4. EL ACOGIMIENTO COMO MEDIDA DE EJERCICIO DE LA GUARDA DE MENORES .....	410
4.1. El acogimiento familiar.....	411
4.1.1. El acogimiento familiar, características y tipología.....	411

	<i>Página</i>
4.1.2. Constitución y formalización del acogimiento familiar.....	414
4.1.3. El estatuto del acogedor familiar .....	417
4.1.4. Derechos de los menores en acogimiento familiar.....	419
4.1.5. Cese del acogimiento familiar.....	421
<b>4.2. El acogimiento residencial.....</b>	<b>422</b>
4.2.1. Concepto y características de la medida de acogimiento residencial.....	422
4.2.2. Los centros de protección de menores.....	423
4.2.3. Los centros de protección específicos de menores con problemas de conducta.....	426
a. Ingreso en centros de protección específicos para menores con problemas de conducta.....	428
b. Las medidas de seguridad .....	429
i. Medidas de contención .....	430
ii. Aislamiento del menor .....	430
iii. Registros personales y materiales.....	431
c. Restricción o suspensión de otros derechos y libertades fundamentales de los menores con problemas de conducta.....	431
d. Régimen de visitas, permisos de salida y régimen de comunicaciones del menor.....	431
e. Administración de medicamentos.....	432
f. Régimen disciplinario.....	432
g. Supervisión y control de los centros y de las medidas de protección .....	433
<b>5. LA PREPARACIÓN PARA LA VIDA INDEPENDIENTE .....</b>	<b>434</b>
<b>6. LA ADOPCIÓN.....</b>	<b>435</b>
<i>Blanca GÓMEZ BENGOCHEA</i>	
<b>6.1. Concepto.....</b>	<b>435</b>
<b>6.2. Diferencias con otras formas de protección.....</b>	<b>436</b>
<b>6.3. Requisitos para la adopción .....</b>	<b>437</b>
6.3.1. Capacidad para adoptar.....	437
6.3.2. Requisitos de adoptabilidad.....	438
6.3.3. Lugares a los que se puede dirigir el ofrecimiento .....	439
<b>6.4. Clases de adopción .....</b>	<b>440</b>

	<i>Página</i>
6.4.1. <i>Adopción simple y adopción plena</i> .....	440
6.4.2. <i>Adopción abierta y adopción cerrada</i> .....	441
6.4.3. <i>Adopción nacional y adopción internacional</i> .....	442
<b>6.5. Cifras y evolución</b> .....	443
6.5.1. <i>El boom de la adopción internacional en España</i> .....	444
6.5.2. <i>Los países de origen de los niños</i> .....	448
6.5.3. <i>El descenso de la última década</i> .....	449
<b>6.6. El procedimiento en adopción nacional</b> .....	450
<i>a. Información</i> .....	450
<i>b. Formación</i> .....	451
<i>c. Presentación del ofrecimiento</i> .....	451
<i>d. Valoración psicosocial</i> .....	451
<i>e. Declaración de la idoneidad</i> .....	452
<i>f. Asignación</i> .....	452
<i>g. Guarda con fines de adopción</i> .....	453
<i>h. Constitución e inscripción de la adopción</i> .....	453
<b>6.7. El procedimiento en adopción internacional</b> .....	455
<i>a. Información y formación</i> .....	455
<i>b. Elección del país y valoración psico-social</i> .....	455
<i>c. De la idoneidad a la adopción en adopción internacional</i> .....	456
i. <i>La tramitación</i> .....	456
ii. <i>La preasignación</i> .....	457
iii. <i>La constitución y el reconocimiento de la adopción</i>	459
iv. <i>Adopciones simples, tutelas y kafalas</i> .....	461

## CAPÍTULO VIII

### **LOS MENORES Y LA LEGISLACIÓN PENAL: EL MENOR VÍCTIMA Y EL MENOR INFRACTOR**..... 463

*Concepción MOLINA BLÁZQUEZ*

1. EL MENOR VÍCTIMA DEL DELITO: PROTECCIÓN DEL MENOR EN EL ÁMBITO PENAL.....	464
<b>1.1. La protección del menor en el Libro I del Código Penal</b> .....	465
1.1.1. <i>Las penas previstas para la protección del menor</i> .....	465
a. <i>Las penas relacionadas con la patria potestad y guarda y custodia del menor</i> .....	465

	<u>Página</u>
b. Las penas que suponen el alejamiento de menores.	466
1.1.2. <i>La adecuación de ciertas prescripciones penales a la mejor protección del menor</i> .....	467
a. La intervención del Ministerio Fiscal en los delitos que requieren denuncia.....	467
b. La intervención del Ministerio Fiscal en el perdón otorgado por el menor.....	468
c. La prescripción de los delitos que protegen bienes personalísimos del menor.....	468
d. La obligación de comunicación al Ministerio Fiscal.	468
e. Nuevo requisito para el acceso a las profesiones, oficios o actividades relacionadas con menores. El registro central de delincuentes sexuales.....	469
<b>1.2. La edad como factor de agravación de la pena en la parte especial del Código Penal</b> .....	469
<b>1.3. Delitos que protegen al <i>nasciturus</i></b> .....	471
<b>1.4. Protección del menor frente a los malos tratos</b> .....	471
<b>1.5. Delitos contra la libertad e indemnidad sexual del menor</b> .....	480
1.5.1. <i>El bien jurídico protegido y la mayoría de edad de consentimiento sexual</i> .....	481
1.5.2. <i>La protección de la libertad e indemnidad sexual del menor</i> .....	484
a. Agresiones y abusos a mayores de 16 y menores de 18.....	485
b. Abusos y agresiones a menores de 16 años.....	487
c. El <i>child grooming</i> .....	489
d. Disposiciones comunes a los delitos de agresión y abuso sexual del menor.....	491
<b>1.6. Protección del menor contra la explotación económica</b> .....	491
1.6.1. <i>Prostitución del menor</i> .....	492
1.6.2. <i>Explotación pornográfica del menor</i> .....	495
1.6.3. <i>Normas comunes a los delitos de prostitución de menores y pornografía infantil</i> .....	500
1.6.4. <i>Mendicidad</i> .....	501
<b>1.7. Delitos contra las relaciones familiares</b> .....	503
1.7.1. <i>Protección penal de la filiación del menor</i> .....	504
a. Protección de la identidad del menor .....	504
i. Suposición de parto. ....	505

	<i>Página</i>
ii. Ocultación o entrega de un hijo para alterar o modificar su filiación .....	506
iii. Sustitución de un niño por otro .....	508
iv. Disposición común a los delitos que protegen la identidad del menor .....	509
b. Protección de la filiación adoptiva .....	510
c. El tipo agravado para los facultativos y funcionarios públicos.....	512
1.7.2. <i>Protección penal de la guarda material sobre el menor</i> .....	512
a. Detención ilegal de menores; especial referencia al robo de niños .....	514
b. No presentación del menor .....	517
c. Inducción al abandono del domicilio.....	521
d. Entrega indebida del menor a un tercero.....	523
1.7.3. <i>Los delitos contra la seguridad personal del menor: el abandono de familia y el abandono del menor</i> .....	527
a. El abandono de familia .....	527
b. El abandono menores .....	530
<b>1.8. Aspectos penales en las crisis familiares</b> .....	<b>533</b>
1.8.1. <i>Sanción penal del impago de prestaciones económicas</i> .....	533
1.8.2. <i>Protección penal del derecho del menor a mantener relaciones personales con ambos progenitores en los casos de crisis familiar</i> ....	538
1.8.3. <i>Sustracción parental</i> .....	542
<b>2. EL MENOR INFRACTOR: LA LEY DE RESPONSABILIDAD PENAL DE LOS MENORES</b> .....	<b>548</b>
<b>2.1. Naturaleza jurídica de la ley de responsabilidad penal de los menores</b> .....	<b>549</b>
<b>2.2. Ámbito de aplicación</b> .....	<b>550</b>
<b>2.3. Las medidas para menores</b> .....	<b>551</b>
2.3.1. <i>Clases de medidas</i> .....	551
2.3.2. <i>Reglas de aplicación</i> .....	553
a. Régimen ordinario .....	554
b. Régimen extraordinario.....	554
2.3.3. <i>Modificación de la medida impuesta</i> .....	556
<b>2.4. Pluralidad de infracciones</b> .....	<b>556</b>
<b>2.5. Mayoría de edad del menor sujeto a medida</b> .....	<b>556</b>

	<i>Página</i>
<b>2.6. Ejecución de las medidas.....</b>	557
<b>CAPÍTULO IX</b>	
<b>ASPECTOS PROCESALES EN LA PROTECCIÓN DE MENORES .....</b>	559
<b>1. INTRODUCCIÓN .....</b>	560
<i>Marta GISBERT POMATA</i>	
<b>2. EL DERECHO DEL MENOR A SER OÍDO EN EL PROCESO .....</b>	561
<i>Sara DÍEZ RIAZA</i>	
<b>2.1. Marco legal.....</b>	564
<b>2.2. Los menores de edad en el proceso civil .....</b>	569
2.2.1. <i>Como parte del proceso civil.....</i>	569
2.2.2. <i>Los menores como testigos en los procesos civiles.....</i>	572
2.2.3. <i>La audiencia a los menores en los procesos matrimoniales .....</i>	572
<b>2.3. Los menores de edad en el proceso penal.....</b>	577
2.3.1. <i>Como detenido.....</i>	577
2.3.2. <i>Como parte acusadora.....</i>	581
2.3.3. <i>Como encausado.....</i>	581
2.3.4. <i>Como testigo de las causas criminales.....</i>	583
<b>3. PROCESOS RELATIVOS A MENORES O DE ESPECIAL INCI- DENCIA EN SU PROTECCIÓN.....</b>	585
<b>3.1. Procesos civiles contenciosos.....</b>	585
<i>Marta GISBERT POMATA</i>	
3.1.1. <i>Separación y divorcio.....</i>	585
a. <i>Requisitos comunes a los procesos de separación y divorcio contencioso y de mutuo acuerdo .....</i>	586
i. <i>Subjetivos .....</i>	586
ii. <i>Objetivos .....</i>	589
iii. <i>De la actividad .....</i>	589
b. <i>El procedimiento de separación y divorcio conten- cioso .....</i>	589
i. <i>Medidas provisionales previas a la demanda ...</i>	589
ii. <i>Inicio del procedimiento. Demanda y medidas provisionales .....</i>	593
iii. <i>Vista y medidas definitivas.....</i>	596



	<i>Página</i>
iii. Sentencia y recursos.....	600
iv. Ejecución.....	600
v. Modificación de las medidas definitivas.....	601
c. El procedimiento de separación y divorcio solicitados de mutuo acuerdo o por uno de los cónyuges con el consentimiento del otro.....	603
3.1.2. <i>El proceso de alimentos</i> .....	605
a. Requisitos.....	607
i. Sujetos.....	607
ii. Objeto.....	609
iii. Actividad.....	609
b. Procedimiento.....	609
i. La demanda y, en su caso, citación para la vista.....	609
ii. Conductas del demandado previas a la celebración de la vista.....	611
iii. El acto de la vista.....	611
iv. Sentencia.....	612
v. Ejecución.....	612
3.1.3. <i>Procesos sobre filiación, paternidad y maternidad</i> .....	613
3.1.4. <i>Procedimiento para sustanciar la oposición a las resoluciones administrativas en materia de protección de menores</i> .....	614
a. Requisitos y características.....	616
i. Carácter preferente.....	616
ii. Competencia.....	616
iii. Intervención del Ministerio Fiscal.....	618
iv. Legitimación y postulación.....	619
v. No procede la reclamación previa.....	621
b. Procedimiento.....	621
i. Solicitud.....	621
ii. Reclamación del expediente.....	621
iii. Emplazamiento para presentación de demanda.....	621
iv. Contestación a la demanda.....	622
v. Celebración de vista.....	622
vi. Resolución.....	624

	<i>Página</i>
vii. Acumulación de procesos.....	624
vii. Cosa juzgada material .....	625
viii. Recurribilidad y ejecución provisional.....	625
3.1.5. <i>Procedimiento para determinar la necesidad de asentimiento en la adopción.....</i>	627
a. Competencia y legitimación .....	627
b. Procedimiento.....	627
3.1.6. <i>Procedimiento para la autorización judicial para el ingreso de menores con problemas de conducta en centros de protección específicos.....</i>	628
a. Requisitos.....	630
i. Competencia.....	630
ii. Legitimación.....	630
b. Procedimiento.....	630
i. Ordinario .....	630
ii. Extraordinario .....	632
3.1.7. <i>Procedimiento para la autorización judicial de entrada en domicilios y restantes lugares para la ejecución forzosa de las medidas de protección de menores .....</i>	632
a. Competencia .....	633
b. Legitimación.....	634
c. Procedimiento.....	634
i. Solicitud .....	634
ii. Traslado al titular u ocupante para alegaciones .....	634
iii. Resolución sin traslado al titular u ocupante por razones de urgencia .....	635
iv. Resolución .....	635
v. Recursos .....	636
<b>3.2. Procesos penales: el menor infractor.....</b>	<b>636</b>
<i>Sara Díez RIAZA</i>	
3.2.1. <i>Antecedentes legislativos y la normativa vigente.....</i>	636
a. Ley de Tribunales tutelares de menores aprobada por Decreto de 11 de junio de 1948.....	637
b. La Ley Orgánica 5/2000, de 12 de enero, de Responsabilidad Penal del Menor .....	638

	<i>Página</i>
c. Real Decreto 1774/2004, de 30 de julio, por el que se aprueba el Reglamento de la Ley Orgánica 5/2000, de 12 de enero, reguladora de la Responsabilidad Penal de los Menores.....	640
d. Circulares de la Fiscalía General del Estado.....	641
3.2.2. <i>Principios inspiradores de la Ley Orgánica 5/2000, de 12 de enero</i> .....	641
3.2.3. <i>Los sujetos</i> .....	642
a. El órgano jurisdiccional: juzgados de menores y juzgado central de menores.....	642
i. Criterios de competencia internacional y de jurisdicción por razón de la materia.....	642
ii. Reglas de competencia en derecho interno: la competencia objetiva y la competencia territorial.....	643
b. El Ministerio Fiscal.....	645
d. La víctima del delito (la acusación particular).....	649
e. El actor civil .....	651
f. El equipo técnico .....	652
g. La policía judicial.....	652
3.2.4. <i>Procedimiento</i> .....	653
a. Instrucción.....	653
i. Diligencias preliminares .....	653
ii. Inicio de la instrucción .....	653
iii. El desistimiento del Ministerio Fiscal .....	654
iv. Los derechos del menor .....	655
v. Medidas cautelares .....	656
vi. Conclusión de la instrucción.....	657
b. Fase de audiencia.....	657
i. Las alegaciones.....	657
ii. La conformidad.....	658
iii. El sobreseimiento, incompetencia de oficio o nuevas diligencias.....	658
c. La audiencia .....	658
d. La sentencia y la <i>probation</i> .....	660
e. Los recursos.....	661
i. Apelación y reforma.....	661

	<i>Página</i>
ii. Casación para la unificación de la doctrina.....	661
<b>3.3. Procesos penales: el menor víctima</b> .....	<b>664</b>
<i>Marta GISBERT POMATA</i>	
3.3.1. <i>Marco legal e institucional de la intervención de los menores víctimas en el proceso</i> .....	664
3.3.2. <i>Los tramos de edad en la exploración según la Circular de la Fiscalía General del Estado 3/2009</i> .....	665
3.3.3. <i>La Ley 4/2015, de 27 de abril, del Estatuto de la Víctima del Delito</i> .....	666
3.3.4. <i>La actuación del menor en el proceso</i> .....	670
3.3.5. <i>La aplicación por el Tribunal Supremo del marco de protección de menores víctimas</i> .....	671
a. Sentencia del Tribunal Supremo núm. 96/2009 de 10 marzo (RJ 2009, 3284).....	671
b. Sentencia del Tribunal Supremo núm. 593/2012 de 17 julio (RJ 2012, 10546).....	673
c. Sentencia Tribunal Supremo núm. 470/2013 de 5 junio (RJ 2013, 7643) .....	675
d. Sentencia Tribunal Supremo núm. 181/2015 de 1 abril (RJ 2015, 1001).....	680
3.3.6. <i>El menor y la violencia de género</i> .....	682
<b>CAPÍTULO X</b>	
<b>ALGUNOS RETOS PENDIENTES EN LA PROTECCIÓN DE LOS DE- RECHOS DE LOS NIÑOS</b> .....	
	685
<b>1. PARTICIPACIÓN, POBREZA Y EDUCACIÓN</b> .....	<b>686</b>
<i>José Luis REY PÉREZ</i>	
<b>1.1. Participación</b> .....	<b>686</b>
<b>1.2. La pobreza infantil</b> .....	<b>692</b>
a. <i>Pobreza infantil y pobreza de los adultos, ¿qué es lo que las dife- rencia?</i> .....	692
b. <i>La pobreza infantil en España como consecuencia de la crisis económica</i> .....	695
c. <i>Medidas contra la pobreza infantil</i> .....	698
<b>1.3. Educación</b> .....	<b>702</b>
a. <i>¿Es la educación un derecho consolidado?</i> .....	702
b. <i>Retos pendientes en la educación</i> .....	703

	<i>Página</i>
i. La educación de los 0 a 3 años .....	703
ii. La segregación en las escuelas. La movilidad social .	706
<b>2. LA VIOLENCIA CONTRA LA INFANCIA.....</b>	<b>709</b>
<i>Catalina PERAZZO ARAGONESES</i>	
<b>2.1. La violencia contra la infancia: un reto del ordenamiento jurídico español .....</b>	<b>709</b>
<b>2.2. La violencia contra la infancia en el contexto normativo internacional y europeo .....</b>	<b>709</b>
a. <i>La convención sobre derechos del niño.....</i>	<i>709</i>
b. <i>El marco europeo.....</i>	<i>712</i>
<b>2.3. El marco legislativo español, estatal y autonómico .....</b>	<b>714</b>
a. <i>La legislación estatal en relación con la violencia contra la infancia.....</i>	<i>715</i>
b. <i>La legislación autonómica.....</i>	<i>716</i>
c. <i>Reformas normativas en materia de violencia contra la infancia: avances y retos.....</i>	<i>724</i>
<b>3. EL DERECHO A LA IDENTIDAD .....</b>	<b>726</b>
<i>Aránzazu BARTOLOMÉ TUTOR</i>	
<b>3.1. El derecho a la identidad genética.....</b>	<b>729</b>
a. <i>El derecho a la identidad genética y las técnicas de reproducción humana asistida.....</i>	<i>730</i>
b. <i>El derecho a la identidad genética y la adopción.....</i>	<i>732</i>
<b>3.2. Derecho a la identidad sexual o de género.....</b>	<b>735</b>
<b>4. LOS NIÑOS Y LAS NIÑAS CON DISCAPACIDAD ANTE LA MODIFICACIÓN LEGISLATIVA DEL SISTEMA DE PROTECCIÓN A LA INFANCIA Y A LA ADOLESCENCIA.....</b>	<b>743</b>
<i>Ignacio CAMPOY CERVERA</i>	
<b>4.1. Introducción. ¿Qué podemos esperar de la modificación legislativa de 2015? .....</b>	<b>743</b>
<b>4.2. ¿Qué encontramos en la modificación legislativa realizada a través de la ley orgánica y la ley ordinaria? La adaptación de la LOPJM al modelo social de la discapacidad .....</b>	<b>749</b>
<b>4.3. ¿Qué se echa de menos para haber conseguido realizar una modificación normativa que sea acorde con el modelo de los derechos humanos? .....</b>	<b>759</b>

	<i>Página</i>
5. CUESTIONES DE DERECHO DE EXTRANJERÍA Y DE LA PROTECCIÓN INTERNACIONAL EN LA VIDA DE LOS NIÑOS .....	765
<i>Irene CLARO QUINTÁNS e Isabel LÁZARO GONZÁLEZ</i>	
<b>5.1. Derecho a vivir en familia de los niños inmigrantes. La reagrupación familiar desde la posición del niño .....</b>	765
<b>5.2. Especial trato del derecho de extranjería a los hijos de mujeres extranjeras que sean víctimas de violencia de género .....</b>	770
<b>5.3. Algunas cuestiones generales relativas a los menores extranjeros no acompañados.....</b>	771
<i>a. El marco normativo relativo a los menores extranjeros no acompañados.....</i>	772
<i>b. La identificación como menor: El procedimiento de determinación de la edad.....</i>	776
<i>c. ¿La búsqueda de una solución se corresponde con el retorno? ...</i>	779
<i>d. Residencia de los menores extranjeros no acompañados. Acceso a la mayoría de edad.....</i>	781
<b>5.4. El menor en riesgo: el caso de los solicitantes de protección internacional .....</b>	787
<i>a. Los elementos sustantivos para identificar a un menor como refugiado.....</i>	788
<i>b. El estatuto de beneficiario de protección subsidiaria .....</i>	794
<i>c. Ciertos elementos a tener en cuenta en el procedimiento de asilo y protección subsidiaria.....</i>	795
6. CAPACIDAD DEL MENOR Y TRATAMIENTO MÉDICO.....	798
<i>Federico de MONTALVO JÄÄSKELÄINEN</i>	
<b>6.1. La regulación internacional y constitucional de los derechos de los pacientes.....</b>	798
<b>6.2. La regulación de los derechos de los pacientes en la Ley de autonomía del paciente.....</b>	800
<b>6.3. El menor como nuevo protagonista de la relación médico-paciente .....</b>	804
<b>6.4. El menor y la confidencialidad respecto de sus datos sanitarios</b>	816
<b>6.5. Un breve apunte sobre la reforma del régimen de capacidad del menor en relación al tratamiento médico.....</b>	818
7. LOS MENORES FRENTE A LAS NUEVAS TECNOLOGÍAS.....	819
<i>María Reyes CORRIPIO GIL-DELGADO</i>	

	<i>Página</i>
<b>7.1. Introducción</b> .....	819
<b>7.2. La privacidad de los menores en internet</b> .....	822
<i>a. La protección de datos del menor en internet</i> .....	823
<i>b. Las decisiones del menor adolescente sobre el tratamiento de sus datos</i> .....	827
<b>7.3. Protección del menor y control parental: de representantes legales a responsables parentales</b> .....	829
<i>a. Los contornos del control parental en el acceso a contenidos ilícitos y nocivos</i> .....	829
<i>b. Control parental de los mensajes y perfiles en red de los menores adolescentes</i> .....	831
<b>7.4. Conclusiones</b> .....	835
<b>8. LA PROTECCIÓN DE LOS MENORES COMO OBJETIVO DE LAS POLÍTICAS DE CONCILIACIÓN LABORAL</b> .....	836
<i>María José LÓPEZ ÁLVAREZ</i>	
<b>8.1. La evolución de las políticas de conciliación en España</b> .....	836
<b>8.2. La protección de los menores como objetivo específico –y explícito– de las medidas de conciliación</b> .....	839
<b>8.3. Algunas propuestas para una conciliación focalizada en los menores</b> .....	845
<i>a. Suspensión del contrato de trabajo por maternidad (art. 48.4 ET)</i> .....	845
<i>b. Adopción y acogimiento (art. 48.4 ET)</i> .....	846
<i>c. Suspensión del contrato de trabajo por paternidad (art. 48 bis ET)</i> .....	847
<i>d. Permiso por lactancia (art. 37.4 ET)</i> .....	849
<i>e. Permisos por motivos familiares (art. 37.3 ET)</i> .....	851
<i>f. Reducción de jornada por cuidado de hijo (art. 37.5 ET)</i> .....	852
<i>g. Flexibilidad del tiempo de trabajo</i> .....	854
<i>h. Excedencias por motivos familiares (art. 46.3 ET)</i> .....	857
<i>i. Protección de los padres frente a medidas de flexibilidad interna (arts. 40-41 ET)</i> .....	859
<i>j. Protección de los padres frente a la extinción del contrato de trabajo (arts. 53-55 ET)</i> .....	861
<i>k. Teletrabajo (art. 13 ET)</i> .....	862
<i>l. Conciliación de trabajadores autónomos</i> .....	862

	<i>Página</i>
9. LAS MODIFICACIONES EN LAS PRESTACIONES DE MUERTE Y SUPERVIVENCIA EN LA LEY DE MODIFICACIÓN DEL SISTEMA DE PROTECCIÓN A LA INFANCIA Y LA ADOLESCENCIA ...	863
<i>Dolores CARRILLO MÁRQUEZ</i>	
<b>9.1. Incentivos a la contratación</b> .....	864
<b>9.2. Modificaciones en la ley de dependencia</b> .....	864
<b>9.3. Modificaciones en materia de muerte y supervivencia: restricciones para los beneficiarios</b> .....	865
<i>a. Modificaciones en la Ley General de Seguridad Social</i> .....	871
<i>b. Modificaciones en el régimen de clases pasivas</i> .....	879
<i>c. Modificaciones en la Ley Reguladora de la Jurisdicción Social</i> ..	882