

ABREVIATURAS	19
INTRODUCCIÓN	27

CONSIDERACIONES GENERALES

LA SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES: ASPECTOS TEÓRICO PRÁCTICOS	33
---	----

Luis Revila Pérez. Letrado de la Administración de Justicia. Miembro de R.E.C.I.L.A.J. Punto de Contacto de IBER RED. Profesor Asociado de Derecho Procesal. Universidad de Sevilla

I. Concepto de sustracción internacional de menores	34
II. ¿Qué se puede hacer para prevenir que se lleven a un hijo?	34
1. Ámbito penal	34
2. Ámbito civil	36
2.1. Convenios internacionales suscritos por España:	37
2.2. Derecho material y procesal interno: Ley de Enjuiciamiento Civil y Código Civil	37
3. Derecho material y procesal interno: Ley de enjuiciamiento civil y Código civil	46
3.1 Código Civil	46
III. ¿Qué se puede hacer si ya se ha producido la sustracción?	47
1. Si la sustracción ya se ha consumado y el menor trasladado ilícitamente a otro país tuviera su residencia en España	47
2. Si la sustracción ya se ha consumado y el menor es trasladado ilícitamente a España desde un país firmante del Convenio	48
IV. ¿Cómo puede presentarse una solicitud de restitución?	53
1. ¿Qué documentación debe presentarse junto a la solicitud y qué formalidades se requieren?	54

2. ¿Qué hace la Autoridad Central española cuando se produce una sustracción al extranjero de un menor residente en España?	55
3. ¿Qué hace la Autoridad Central española cuando se produce la sustracción de un menor residente en el extranjero donde tenía su residencia habitual a España?.....	55
4. ¿Puede denegarse la devolución de un menor?	56
5. ¿Cuánto costará el procedimiento?	56
6. Padres que desean obtener derechos de visita a sus hijos.....	56
7. Datos de contacto de la a Autoridad Central española encargada de la sustracción de menores	57
8. ¿Cuáles son los principales instrumentos internacionales y de la Unión Europea que regulan la sustracción internacional de menores?	57

MEDIDAS LEGISLATIVAS DE PREVENCIÓN DE LA SUSTRACCIÓN PARENTAL DE MENORES 59

M^ª Marta González Tascón. Profesora Titular de Derecho Penal. Universidad de Oviedo

I. Introducción.....	59
II. Derechos vulnerados	61
III. Medidas preventivas.....	67
1. Medidas civiles	67
2. Medidas penales	74
3. Mecanismos internacionales.....	79
Bibliografía.	89

ASPECTOS CIVILES

EL CONVENIO DE LA HAYA DE 1980. LAS MEDIDAS PREVENTIVAS ESTABLECIDAS POR EL LEGISLADOR ESPAÑOL EN LA SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES..... 95

M^ª Ascensión Martín Huertas. Profesora Titular Acreditada. Derecho Internacional Privado. Universidad de Sevilla

I. Introducción.....	95
----------------------	----

II. El Convenio de la Haya de 1980, sobre aspectos civiles de la sustracción internacional de menores	98
1. Delimitación de su ámbito de aplicación. Relación con otros instrumentos internacionales	99
1.1. Ámbito de aplicación: material, personal y espacial.....	99
1.2. Estados plurilegislativos	104
1.3. Relación con otros instrumentos internacionales	106
2. Objetivos perseguidos	109
2.1. Restitución inmediata. Motivos de no retorno	109
2.2. Derechos de custodia y de visita	113
3. Mecánica de actuación. Las Autoridades Centrales	116
III. Las Medidas preventivas establecidas por el legislador español	119
1. Los artículos 158.3 y 103.1 del Código Civil español	120
IV. Valoración final	122
Bibliografía	125

¿EL REGLAMENTO BRUSELAS II BIS FACILITA EL RETORNO DEL MENOR EN CASO DE SU TRASLADO O RETENCIÓN ILÍCITOS?

Ana Moreno Sánchez-Moraleda. Profesora Doctora de Derecho internacional privado. Universidad de Sevilla

I. Introducción.....	129
II. Medidas para facilitar la restitución del menor sustraído en la Unión Europea	137
1. La obligación de retorno aunque se invoque el riesgo del menor .	137
2. La prioridad de la resolución de retorno posterior a la resolución de no retorno	139
3. La ejecución inmediata de la resolución de restitución del menor: la supresión del procedimiento de exequátur.....	143
III. La Propuesta de modificación del Reglamento Bruselas II bis en materia de sustracción de menores	148
1. La obligación del retorno del menor cuando se adopten medidas de protección en su interés superior.....	151
2. El instrumento de revisión en interés del menor de la resolución de no restitución.....	152

3. La ejecución directa de la resolución de restitución y los motivos de denegación	154
Bibliografía	157
Jurisprudencia.....	158

«IN CRESCENDO»: CUSTODIA COMPARTIDA Y SUSTRACCIÓN DE MENORES. 161

Jackeline Flores Martín. Profesora de Derecho Procesal. Universidad de Sevilla

I. Consideraciones generales.....	161
1. El porqué de relacionar custodia compartida y sustracción internacional de menores.....	161
2. Normativa reguladora.....	164
II. La residencia del menor tras la ruptura de los progenitores.....	172
1. Cuestiones objeto de regulación.....	172
2. Residencia habitual y empadronamiento.....	174
3. Cambio de domicilio de los progenitores	177
III. Sobre el régimen de custodia y el delito	178
1. La sustracción como ruptura del deber de colaboración en la guarda y custodia compartida.....	178
2. El régimen de custodia establecido y la apreciación del delito	180
2.1. El incumplimiento del régimen de custodia	180
2.2. Requisitos para la apreciación del delito.....	180
2.3. Ruptura de la línea jurisprudencial en relación a la custodia compartida	183
3. Las estadísticas comparativas: progresión e interrelación de ambos factores	187
Bibliografía	190
Jurisprudencia.....	191
Recursos y fuentes consultados.....	191

EL INTERÉS SUPERIOR DEL MENOR Y SU RELEVANCIA EN LA SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES..... 193

Asunción Marín Velarde. Profesora Titular de Derecho Civil. Universidad de Sevilla.

Fernando Moreno Mozo. Profesor Contratado-Doctor. Universidad de Sevilla.

I.	Planteamiento	194
II.	Normativa general sobre el interés superior del menor. Concepto de interés superior del menor	195
	1. Normativa sobre los derechos del menor y el interés superior de éste .	195
	1.1. Normativa internacional	196
	1.2. Normativa española.....	197
	2. Concepto de «interés superior del menor»	198
	2.1. Delimitación.....	198
	2.2. Caracteres del principio «interés superior del menor»	199
	2.3. El concepto de interés del menor en la Convención de los Derechos del Niño: la Observación general N° 14 (2013) ...	202
	2.4. El interés del menor en la LO de Protección Jurídica del menor	204
	2.5. Conclusiones sobre la cuestión	206
III.	El interés superior del menor en las normas de Derecho internacional privado relativas a responsabilidad parental. La relevancia de la residencia habitual del menor	210
	1. Competencia judicial internacional	210
	2. Ley aplicable	212
	3. Eficacia extraterritorial de decisiones extranjeras.....	213
IV.	La defensa del interés superior del menor como finalidad principal en la sustracción internacional de menores	214
	1. El Convenio de la Haya de 25 de octubre de 1980 sobre los Aspectos Civiles de la Sustracción Internacional de Menores (CH1980)	215
	2. El Reglamento Bruselas II Bis	219
	2.1. Requisitos de aplicación. Concepto de menor	220
	2.2. Concepto de traslado ilícito. El retorno.....	220
	2.2.1. El traslado ilícito	220
	2.2.2. El retorno	221
	3. El interés del menor en supuestos de sustracción: custodia, derecho de visita y residencia. Relevancia del concebido y no nacido	222
	3.1. El derecho de visita	222
	3.2. Relevancia del concebido y no nacido.....	225
V.	La mediación como instrumento favorecedor del interés del menor .	226
	1. El papel de la mediación en el ámbito de la sustracción internacional de menores.....	226

1.1. Referencia a la mediación civil y familiar en España	228
1.2. Conexión de la sustracción internacional de menores y los conflictos familiares.....	229
2. La mediación en los instrumentos internacionales relativos a la sustracción internacional de menores	230
2.1. El Convenio de La Haya de 25 de octubre de 1980 y La Guía de Buenas Prácticas de 2012 sobre mediación	230
2.2. El Convenio de La Haya de 19 de octubre de 1996	232
2.3. La Recomendación nº (98) del Consejo de Europa sobre Mediación familiar	233
2.4. El Reglamento Bruselas II Bis.....	234
3. Espacio temporal de la mediación ante la sustracción internacional de menore	234
3.1. La mediación extrajudicial en la sustracción internacional de menores.....	235
3.2. La mediación intrajudicial en la sustracción internacional de menores.....	235
4. Idoneidad de la solución mediada en los conflictos en materia de sustracción internacional de menores	237
Bibliografía	239
Jurisprudencia.....	243
EL FISCAL EN EL DELITO DE SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES.	245
Rocío Martín Ríos. Doctora en Derecho procesal. Fiscal de la Audiencia Provincial de Sevilla	
I. Acercamiento a la figura.....	245
II. El delito de sustracción internacional de menores en la normativa española.....	248
1. Cuando el país receptor pertenece a la Unión Europea	254
1.1. La Orden Europea de detención y entrega o Euroorden.....	254
1.2. Exhorto europeo de obtención de pruebas.....	256
2. Cuando el país receptor está fuera de la Unión Europea.....	259
Bibliografía	263

ASPECTOS PENALES

EVOLUCIÓN HISTÓRICA DEL DELITO DE SUSTRACCIÓN DE MENORES.....	267
Javier Parrilla Vergara. Máster en Abogacía. Grado en Derecho. Universidad de Sevilla	
I. Introducción.....	267
II. El Código Penal de 1822.....	269
III. El Código Penal de 1848.....	272
IV. El Decreto 3096/1973, de 14 de septiembre, de reforma del Código Penal.....	275
V. La omisión del Código Penal de 1995 y la reforma de la LO 9/2002, de 10 de diciembre de modificación de la Ley Orgánica 10/1995.....	282
Bibliografía.....	287
Jurisprudencia.....	288

EVOLUCIÓN LEGISLATIVA Y JURISPRUDENCIAL DEL DELITO DE SUSTRACCIÓN DE MENORES.....	291
--	-----

Rosario de Vicente Martínez. Catedrática de Derecho penal. Universidad de Castilla-La Mancha

I. Introducción.....	291
II. Algunos datos.....	298
III. Evolución de la respuesta legislativa a la sustracción de menores.....	299
IV. Evolución jurisprudencial del delito de sustracción de menores.....	309
1. El sujeto activo: sustracción de un menor por uno de los progenitores.....	309
2. La conducta típica: existencia de una resolución judicial o administrativa.....	312
3. La expresión «sin causa justificada».....	317
Bibliografía.....	321

SOBRE LA NATURALEZA Y EL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO EN EL DELITO DE SUSTRACCIÓN DE MENORES.....	323
---	-----

Juan Antonio Martos Núñez. Profesor Titular de Derecho Penal. Universidad de Sevilla

I. Introducción.....	323
----------------------	-----

II. Naturaleza Jurídica del delito de Sustracción de Menores.....	324
1. Autonomía del delito	324
1.1. Irrelevancia del consentimiento.....	324
1.2. Principio de especialidad.....	324
1.3. La sustracción verificada por los progenitores.....	325
2. Ausencia de sustantividad propia	326
3. Delito pluriofensivo y principio de protección del interés superior del menor	326
4. Delito especial propio.....	328
III. El bien jurídico protegido en el delito de sustracción de menores.....	329
1. Fundamento.....	329
2. La libertad.....	329
3. La seguridad	331
4. La familia.....	332
5. La paz en las relaciones familiares.....	333
6. La patria potestad o la tutela.....	334
IV. Consideraciones críticas y toma de posición.....	335
Bibliografía	337
Webgrafía.....	338

EL «TRASLADO» DEL MENOR FUERA DE ESPAÑA COMO DELITO DE SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES..... 339

Antonia Monge Fernández. Profesora Titular de Derecho Penal. Universidad de Sevilla

I. Introducción.....	339
II. «Traslado» y «retención» como sustracción ilícita.....	341
1. El «traslado» del menor desde su residencia habitual	341
2. La «retención» del menor incumpliendo gravemente el deber establecido por resolución judicial o administrativa.....	348
2.1. El incumplimiento grave del deber de custodia.....	350
III. El traslado del menor fuera de España.....	353
IV. Conclusiones.....	357
Bibliografía	358
Jurisprudencia.....	359

PROBLEMÁTICA CONCURSAL DEL DELITO DE SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES	361
Blanca Martín Ríos . Profesora de Derecho Penal. Universidad Loyola Andalucía	
I. Sustracción internacional de menores y delito de desobediencia	362
1. Posible apreciación de un concurso de leyes	369
2. Posible apreciación de un concurso de delitos.....	372
II. Sustracción Internacional de menores y delito de detención ilegal....	374
III. Coacciones.....	376
IV. Amenazas y violencia doméstica o de género	378
1. Amenazas vertidas sobre el progenitor custodio	378
2. Amenazas vertidas sobre persona distinta al progenitor custodio	380
V. Lesiones.....	381
VI. Inducción a incumplir el régimen de guarda o a abandonar el domicilio familiar	381
VII. Abandono de familia.....	383
VIII. Quebrantamiento de medidas cautelares	383
IX. Concurso real con otros delitos de sustracción de menores.....	385
X. El delito continuado de sustracción internacional de menores.....	386
1. Sustracción de un único menor por un progenitor.....	386
2. Sustracción de varios menores por un progenitor.....	388
Bibliografía	389
Jurisprudencia.....	390

EL DELITO DE SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES DESDE UNA PERSPECTIVA SISTÉMICA Y DE JUSTICIA RESTAURATIVA	393
---	-----

Luhé Palma Chazarra. Doctora en Derecho. Profesora. Abogada y Mediadora. Especialista en Mediación y Justicia Restaurativa

I. Las diversas perspectivas de una conducta delictiva.....	393
1. La perspectiva legislativa y jurisdiccional	394
2. La perspectiva ciudadana.....	398
II. La perspectiva sistémica	402

1. La estructura vincular sistémica y la doble consciencia: individual y grupal	407
2. Los órdenes y los desórdenes sistémicos, involucrados en la ruptura de pareja.....	410
3. El reconocimiento y restablecimiento de los órdenes sistémicos por el ordenamiento jurídico	412
III. Propuestas de intervención desde la justicia restaurativa.....	417
IV. Conclusiones	421
Bibliografía	423

DERECHO COMPARADO

IL REATO DI SOTTRAZIONE E TRATTENIMENTO DI MINORE ALL'ESTERO NELL' ORDINAMENTO GIURIDICO ITALIANO, TRA ESIGENZE DI POLITICA CRIMINALE E SISTEMATICA DEL REATO	429
--	------------

Sylva D'Amato. Dottore di ricerca Università' degli Studi Federico II di Napoli e professore a contratto Università' degli Studi di Salerno (Doctora en Derecho Penal, Profesora Asociada de Derecho Penal)

I. Introduzione: genesi e ratio di tutela del reato di sottrazione internazionale di minore	429
II. La sottrazione internazionale di minori e la tutela extrapenale del diritto di affidamento e visita nel 'superiore interesse del minore' nel sistema della Convenzione di Lussemburgo e della Convenzione dell'Aja del 1980	432
III. L'introduzione del reato di sottrazione internazionale di minore nel codice penale e la sua problematica collocazione sistematica: dalla tutela della 'patria' potestà alla tutela dell'esercizio della responsabilità genitoriale nel 'preminente interesse del minore'.....	437
IV. I soggetti attivi e passivi del reato di sottrazione e trattenimento di minore all'estero	447
V. La condotta del reato di sottrazione internazionale di minori e i rapporti con altre fattispecie incriminatrici	448
VI. Intervento penale simbolico vs intervento penale minimo quale extrema ratio di una politica criminale razionale ed efficace per la tutela di beni di rilevanza costituzionale.....	456
Bibliografía	460

Giurisprudencia.....	463
¿QUÉ DELITO COMETEN EN LA REPÚBLICA ARGENTINA LOS PROGENITORES QUE SUSTRAN A SUS PROPIOS HIJOS MENORES DE 10 AÑOS?	465
Damián Pablo Borean. Abogado (Universidad de Buenos Aires, UBA); Magister Legum (LLM) de la Universidad de Múnich, República Federal de Alemania; ex becario del Servicio alemán de Intercambio Académico (DAAD); ex docente de la Facultad de Derecho de la Universidad de Buenos Aires (UBA) y actual Agente Fiscal penal de la ciudad de Tandil, Provincia de Buenos Aires, República Argentina	
I. Introducción.....	466
II. Bien jurídico.....	472
III. Sujetos activo y pasivo	484
IV. Conducta típica	488
1. La sustracción de menores contiene tres conductas típicas: sustraer, retener y ocultar	488
V. Solución del caso.....	499
VI. Conclusión	500
Bibliografía	502
EL TIPO DE SUSTRACCIÓN DE MENORES E INCAPACES EN DERECHO PENAL BRASILEÑO: APUNTES CRÍTICOS	507
Felipe Bauer Brönstrup. Doctor en Derecho. Investigador Asociado Universidad de Göteborg (Suecia)	
I. Introducción.....	507
II. El tipo de sustracción de menores e incapaces en Derecho penal brasileño	509
1. La controversia en torno al momento de la consumación del delito: el <i>caso Pedrinho</i>	512
2. La sustracción de menores e incapaces por el progenitor/tutor no privado de sus derechos legales: el <i>caso Sean Goldman</i>	518
III. Consideraciones finales	519
Bibliografía	521
Jurisprudencia.....	521