

SILVIA EUGENIA FERNÁNDEZ
(Directora)

Tratado de Derechos de Niños, Niñas y Adolescentes

La protección integral
de derechos desde una
perspectiva constitucional,
legal y jurisprudencial

(Nuevo Código Civil y Comercial
de la Nación)

Tomo III

**ALESÍ - ASSANDRI - BALIERO DE BURUNDARENA - BALLARÍN
BELOFF - CAAMAÑO - CASEY - CASTRO - CATALDI - CERDEIRA
CUSTET LLAMBI - DUPRAT - FARAONI - FERNÁNDEZ - FREEDMAN
GIOSA - HOOFT - IGLESIAS - KIERSZENBAUM - KRASNOW
KROTTER - LAINO - LAPAD - LARRALDE - MORENO - MORONTA
NICOLINI - OLMO - PALACIOS - PELLEGRINI - PETTIGIANI
PRIORE - QUADRI - ROMERO - ROTONDA - RUBAJA - SCHERMAN
TAVIP - TERRAGNI - VALENCIA COROMINAS**

ABELEDOPERROT

ÍNDICE GENERAL

QUINTA SECCIÓN EL NIÑO COMO SUJETO DEL PROCESO. DERECHOS Y GARANTÍAS PROCESALES

TÍTULO I PARTE GENERAL

CAPÍTULO 1 LA GARANTÍA DEL PLAZO RAZONABLE EN LOS PROCESOS DE INFANCIA Y FAMILIA. ESTÁNDARES INTERAMERICANOS

Por Laura M. Giosa

I.	Introducción	2387
II.	Las garantías judiciales en el Sistema Interamericano. Plazo razonable	2388
III.	La protección de la infancia en el Sistema Interamericano. Las medidas especiales de protección de la niñez en relación con las garantías judiciales.....	2391
IV.	La especial implicancia del plazo razonable en los procesos de infancia y familia conforme la jurisprudencia de la Corte IDH	2393
V.	Reflexiones finales: el fortalecimiento de un estándar	2400

CAPÍTULO 2 PRINCIPIOS RECTORES DEL DEBIDO PROCESO DE INFANCIA. GARANTÍAS MÍNIMAS DE PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO Y JUDICIAL

Por Martín B. Alesi

I.	El derecho a la tutela efectiva	2403
----	---------------------------------------	------

II.	Principios generales de los procedimientos administrativos y judiciales de la infancia	2407
III.	Principios específicos y garantías procedimentales de la niñez y adolescencia	2410
1.	Acceso a la justicia del niño y adolescente.....	2410
1.1.	Justicia adaptada a la niñez: especialidad, infraestructura y localización.....	2410
1.2.	Representación del Ministerio Público.....	2415
1.3.	Capacidad procesal del niño o adolescente	2418
1.4.	Legitimación popular y colectiva para la defensa de los derechos de la infancia.....	2419
1.5.	<i>Ius postulandi</i> del niño y de terceros en situaciones de maltrato infantil.....	2423
2.	Colapso del principio dispositivo, deber de diligencia especial del juez y derecho al plazo razonable	2423
3.	Derecho del niño a ser escuchado.....	2428
4.	Derecho a una resolución motivada	2432
5.	Derecho a la revisión de la decisión.....	2437
6.	Derecho a la ejecución de la sentencia.....	2440
IV.	Palabras finales	2446

CAPÍTULO 3

**PRINCIPIOS Y REGLAS GENERALES DEL PROCESO
ANTE EL FUERO DE FAMILIA**

Por Mónica Assandri

I.	Introducción	2447
II.	Las garantías de las NNA en los procedimientos judiciales	2448
1.	La aplicación del principio del "Interés Superior del Niño" durante el proceso.....	2448
2.	El derecho de las Niñas, Niños y Adolescentes a participar activamente y ser oídos en las causas judiciales en que se discutan intereses que les sean propios.....	2450
3.	El derecho de las NNA de expresar su opinión libremente y que sea tenida en cuenta en función de su edad y madurez, al arribar el juez a una decisión que lo afecte.....	2453
4.	A ser asistido por un letrado especializado.....	2457
III.	El Código Civil y Comercial de la Nación.....	2461
IV.	Conclusiones.....	2462

CAPÍTULO 4

**LA NOCIÓN DE CENTRO DE VIDA COMO PAUTA
INTEGRANTE DEL CONCEPTO DEL SUPERIOR INTERÉS
DEL NIÑO Y SU IMPACTO PROCESAL**

Por Myriam M. Cataldi

I.	Palabras de inicio: del modelo tutelar de la niñez a la doctrina de la protección integral de derechos	2465
II.	La (necesaria) perspectiva constitucional.....	2466
III.	La adecuación de la legislación nacional y provincial a la Convención de los Derechos del Niño.....	2468
IV.	Algunas consideraciones acerca del interés superior del niño	2471
V.	El respeto del centro de vida como pauta integrante del interés superior del niño. Cambio en materia de competencia jurisdiccional. Un nuevo paradigma procesal	2476
V.	Antecedentes de esta denominación	2478
VI.	La noción de centro de vida y su arista procesal.....	2479
VII.	El principio de inmediatez en los procesos que comprometen derechos de los niños	2481
VIII.	El Código Civil y Comercial 2012.....	2483
IX.	A modo de cierre.....	2483

CAPÍTULO 5

**LA PRUEBA EN EL PROCESO DE FAMILIA QUE INVOLUCRA
A NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES**

Por Gabriel H. Quadri

I.	Introducción, objeto y límites de este análisis.....	2485
II.	Primer punto a tener en cuenta: ¿Qué es aquello que consideramos como proceso de familia?	2486
III.	Segunda cuestión preliminar: las formas y el proceso de familia.....	2488
IV.	La cuestión probatoria y los procesos de familia	2491
V.	Los procesos de familia sacuden la noción misma de prueba judicial	2492
VI.	Finalidad de la prueba.....	2497
VII.	El derecho a llevar a cabo actividad probatoria. La participación del NNA en el proceso judicial.....	2500

VIII. Sistemas y principios probatorios en los procesos de familia que involucren a NNA.....	2506
1. Breve excursio acerca de los sistemas y los principios.....	2506
2. Sistemas.....	2508
2.1. Sistema dispositivo o inquisitivo.....	2508
2.2. Sistemas de intermediación y delegación.....	2510
2.3. Sistemas orales o escriturarios.....	2512
3. Principios.....	2512
3.1. El principio de libertad de la prueba.....	2512
3.2. El principio de formalidad de la prueba.....	2513
3.3. El principio de privacidad.....	2513
3.4. El principio <i>favor probationes</i>	2515
3.5. El principio de igualdad de oportunidades para la prueba ...	2518
3.6. Los demás principios.....	2519
IX. Fuentes y medios. El NNA como fuente de prueba.....	2520
1. Introducción del tema.....	2520
2. El derecho del niño a ser oído. Su ejercicio. Repercusiones en cuanto a lo probatorio.....	2521
3. El NNA que es parte en un proceso. Absolución de posiciones.....	2523
4. El NNA como testigo en el proceso de familia.....	2523
4.1. Limitaciones.....	2523
4.2. El acto de recepción de la declaración.....	2530
X. Más cuestiones vinculadas con los medios de prueba.....	2531
1. El conocimiento proveniente de otras ciencias.....	2531
2. Prueba indiciaria. Indicios endoprocesales.....	2541
3. El NNA como fuente de prueba pericial. Supuestos atípicos.....	2542
XI. Cuestiones recursivas. Impugnación de las resoluciones dictadas en materia probatoria. Forma de los recursos de apelación.....	2543
XII. Otras cuestiones probatorias: la prueba en los juicios de alimentos.....	2544
XIII. Valoración de la prueba.....	2545
XIV. La carga de la prueba.....	2546
XV. A modo de cierre.....	2549

CAPÍTULO 6

ESTRATEGIAS DE LA EFICACIA DE LA SENTENCIA
EN EL PROCESO DE FAMILIA

Por Silvana Ballarín

I. Introducción. Delimitación temática.....	2551
---	------

Dificultades propias de la ejecución de la sentencia de familia.....	2552
II. La eficacia como cumplimiento.....	2552
1. Fuerza normativa del lenguaje y proceso de familia.....	2552
1.1. Pluralismo jurídico: qué puede aprender el <i>derecho del asfalto</i> de las experiencias de los márgenes. La propuesta de Boaventura de Sousa Santos y su aplicación a la eficacia del proceso de familia.....	2554
2. El cumplimiento voluntario de la sentencia se encuentra íntimamente ligado al conocimiento y comprensión de su contenido por parte de los miembros de la familia implicada.....	2555
3. Comunicación del contenido de la sentencia a sus destinatarios....	2557
4. Motivaciones de la conducta cumplidora y estrategias de abordaje de la problemática familiar en la sentencia.....	2558
III. La eficacia como ejecución. Insuficiencia de normas procesales.....	2560
1. Intimación al cumplimiento y nuevo esfuerzo conciliatorio.....	2561
2. Falta de firmeza de la sentencia.....	2562
3. Eficacia <i>vs.</i> efectividad: ¿Puede el tiempo derrotar a la sentencia?.....	2563
4. La violencia de la ejecución <i>vs.</i> la violencia del incumplimiento.....	2565
IV. La ejecución de la sentencia fuera de la jurisdicción del órgano que la dicta. Cómo convertir la lejanía en una <i>distante proximidad</i>	2567
1. Persuadir a los destinatarios de la adopción de medidas dirigidas a la ejecución.....	2568
2. Promoción de cooperación jurídica internacional a través de la suscripción de nuevos convenios y de la búsqueda de consenso en la interpretación de las normativas ya aplicables.....	2569
3. Fluida comunicación de los operadores judiciales entre sí, y con las autoridades administrativas.....	2570
3.1. Comunicación directa entre juez requirente y juez requerido.....	2570
4. Importancia de la constitución de redes de jueces.....	2571
5. Papel del juez requirente y del juez requerido.....	2572
5.1. Empleo de un lenguaje claro y una postulación flexible, acorde al paradigma de la protección integral del niño implicado en el proceso.....	2572
5.2. Flexibilidad del juez requerido en la modalidad de ejecución empleada, propiciando una solución pacífica del conflicto familiar.....	2572
5.3. La voz del niño.....	2573
5.4. Celeridad como acceso a la tutela judicial efectiva.....	2574
V. Conclusiones.....	2574

TÍTULO II

EL DERECHO DEL NIÑO, NIÑA Y ADOLESCENTE
A LA PARTICIPACIÓN PROCESAL

CAPÍTULO 1

LA PARTICIPACIÓN DEL NIÑO EN LOS PROCESOS
EN EL ESPACIO LATINOAMERICANO*Por Fabián E. Faraoni*

I. La participación de las niñas, niños y adolescentes en los procesos en el espacio latinoamericano: la Convención sobre los Derechos del Niño.....	2579
II. La participación procesal de las niñas, niños y adolescentes: las recomendaciones y opiniones de los Tribunales Internacionales.....	2582
III. El recorrido por las legislaciones del Mercosur	2587
1. Argentina	2588
2. Brasil	2593
3. Paraguay	2594
4. Uruguay	2595
5. Venezuela.....	2597
6. Bolivia	2599
IV. Colofón.....	2600

CAPÍTULO 2

EL DERECHO A SER OÍDO. LOS NIÑOS Y ADOLESCENTES
EN LOS PROCESOS Y LA TAREA DE LOS ADULTOS*Por Ida A. Scherman*

.....	2601
Algunas reflexiones finales	2615

CAPÍTULO 3

LA VOZ DEL NIÑO EN EL PROCESO DE FAMILIA. PERSPECTIVAS
DESDE EL DERECHO COMPARADO*Por Eduardo J. Pettigiani*

I. Introducción	2619
II. Desarrollo.....	2620

1. Alemania	2620
2. Angola	2621
3. Arabia Saudita	2621
4. Australia	2622
5. Austria	2623
6. Bélgica	2624
7. Brasil	2624
8. Bulgaria	2625
9. Canadá	2625
10. Chile	2625
11. China	2626
12. Colombia	2627
13. Croacia	2627
14. Dinamarca	2628
15. Egipto	2629
16. España	2629
17. Finlandia	2630
18. Francia.....	2631
19. Guatemala	2631
20. Hungría	2632
21. India	2632
22. Italia	2632
23. Japón	2634
24. Jordania	2634
25. Kazajistán	2635
26. Madagascar	2635
27. Marruecos.....	2635
28. México.....	2636
29. Noruega.....	2636
30. Nueva Zelanda	2637
31. Polonia.....	2637
32. Reino Unido.....	2637
33. Rumania	2638
34. Rusia.....	2639
35. Singapur.....	2639
36. Sudáfrica.....	2639
37. Suecia.....	2639
38. Suiza	2640

39. Túnez.....	2641
40. Turquía.....	2641
41. Uganda.....	2641
III. Conclusiones.....	2642

CAPÍTULO 4

**LA "VOZ DEL NIÑO" EN EL PROCESO DE FAMILIA:
INTERDISCIPLINA, DERECHOS Y CAMPO JURÍDICO**

Por Susana Castro y Graciela Nicolini

I. La "voz del niño": categorías de las que es tributaria.....	2646
II. El discurso de derechos, marco de inserción de "la voz del niño" ..	2648
III. El escenario institucional.....	2651
IV. Especificidad de los "procesos de familia"	2655
V. "Escuchar" la voz del niño: la interdisciplina como construcción ..	2658
VI. Aportes desde trabajo social.....	2660
VII. Voces adultas, voces expertas: mediaciones entre los niños/as y la institución judicial.....	2663

CAPÍTULO 5

LA PERSONA POR NACER ANTE EL PROCESO

Por Gabriel E. Tavip

I. Introducción	2667
II. La noción de "persona" como una cuestión de derecho	2668
III. Clasificación de las personas	2672
IV. Las personas por nacer. Noción	2672
V. Capacidad de las personas por nacer.....	2674
VI. El comienzo de la existencia.....	2675
1. El comienzo de la existencia de la persona y las discusiones doctrinarias en el esquema del Código Civil de Vélez Sarsfield	2676
2. El comienzo de la existencia de la persona y los vaivenes del Código Civil y Comercial.....	2679
2.1. La versión del art. 19 según la Comisión Redactora	2679
2.2. La versión del art. 19 según el Código Civil y Comercial aprobado	2681
2.3. El art. 19 y un fallo de la CIDH.....	2682

VII. El ejercicio de los derechos del por nacer: la representación.....	2684
VIII. Los derechos del por nacer y su actuación en el proceso	2687
IX. Ejercicio de esos derechos en el proceso	2689
X. Un caso judicial.....	2691
XI. Reflexiones finales.....	2693

CAPÍTULO 6

**LA REPRESENTACIÓN ADECUADA
DE NIÑAS, NIÑOS Y ADOLESCENTES.
ROL DEL "ASESOR DE MENORES E INCAPACES"**

Por Gustavo D. Moreno

I. Introducción: la representación primordial de los padres. La representación supletoria	2695
II. El asesor de menores e incapaces: desde sus antecedentes históricos hasta el nuevo Código Civil y Comercial.....	2697
III. La representación complementaria.....	2702
IV. Diferencias con el abogado del niño; con el abogado de la persona con padecimiento mental, y con el defensor de derechos de niñas, niños y adolescentes.....	2704
V. La representación principal: autónoma y directa.....	2706
VI. La representación de los derechos de incidencia colectiva	2710
VII. La nulidad por falta de intervención. El caso "Furlán" de la Corte Interamericana de Derechos Humanos.....	2713
VIII. La actividad extrajudicial: una tarea fundamental.....	2715
IX. Conclusiones.....	2717

CAPÍTULO 7

**EL ASESOR DE NIÑEZ Y JUVENTUD ESPECIALIZADO.
EXPERIENCIA EN LA PROVINCIA DE CÓRDOBA**

Por Laura Moronta

I. En pocas palabras, el viejo régimen.....	2719
II. La transición	2720
III. Vigencia del Sistema de Promoción y Protección Integral de los Derechos de las Niñas, Niños y Adolescentes en la provincia de Córdoba - Ley provincial 9944	2722
IV. Aplicación del SPDNNyA. Niveles.....	2724

1. Primer nivel	2724
2. Segundo nivel.....	2725
3. Medidas y procedimientos de tercer nivel.....	2728
V. Delegación de competencia para la atención de las medidas excepcionales a los ex Jueces de Menores	2729
VI. Procedimiento Penal Juvenil.....	2730
VII. Experiencias de los Asesores de Niñez y Juventud especializados desde la vigencia en la Provincia del SPDNNyA.....	2731
VIII. A modo de cierre.....	2737

CAPÍTULO 8

TENSIONES Y CONFLICTOS EN LA IMPLEMENTACIÓN DE LA FIGURA DEL ABOGADO DEL NIÑO

Por Clara Romero

I. Introducción	2739
II. Un punto de partida obligado: el interés superior del niño	2739
III. El abogado del niño	2742
IV. Un primer escollo: la calidad de parte y la capacidad procesal	2743
V. Los tires y aflojes en la elección y actuación del abogado del niño .	2750
VI. Una cuestión difícil de zanjar: la distinción entre las funciones del abogado del niño, el tutor <i>ad litem</i> y el defensor de menores	2753
VII. Y hay más: la problemática de los honorarios.....	2755
VIII. El abogado del niño en el Código Civil y Comercial	2756
IX. Epílogo	2758

TÍTULO III

LAS TUTELAS PROCESALES DIFERENCIADAS COMO HERRAMIENTAS EFECTIVAS PARA LA PROTECCIÓN DE DERECHOS FUNDAMENTALES DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES

CAPÍTULO 1

DERECHOS FUNDAMENTALES Y TUTELAS PROCESALES DIFERENCIADAS. ESPECIAL APLICABILIDAD A LOS PROCESOS QUE INVOLUCRAN A NIÑAS, NIÑOS Y ADOLESCENTES

Por Gabriel H. Quadri

I. Algunos conceptos introductorios	2761
---	------

II. En la base de todo: el derecho a la tutela judicial efectiva	2762
III. Tutelas diferenciadas.....	2766
IV. Últimas consideraciones introductorias: el factor tiempo como componente esencial del derecho a la tutela judicial efectiva	2768
V. El caso “Furlán y familiares v. Argentina”	2774
VI. Los procesos por daños y perjuicios causados a NNA.....	2778
VII. La anticipación de la tutela jurisdiccional frente a los daños sufridos por NNA.....	2782
1. Generalidades acerca de los mecanismos anticipatorios	2782
2. Los mecanismos anticipatorios como formas de tutela diferenciada frente al menoscabo de ciertos derechos fundamentales de NNA.....	2788
3. Algunas recepciones jurisprudenciales concretas: el caso “Pardo” y ciertas decisiones de los tribunales inferiores análogas	2789
4. El caso del art. 1084 del Código Civil; art. 1745 del Código Civil y Comercial	2793
VIII. En la práctica	2794
IX. A modo de conclusión.....	2796

CAPÍTULO 2

MEDIDAS PROCESALES URGENTES EN MATERIA FAMILIAR

Por Adriana Rotonda

I. Introducción	2797
II. Medidas cautelares.....	2801
1. Acción cautelar. Procedimiento o proceso cautelar.....	2801
2. Caracteres de las medidas cautelares.....	2803
3. El tiempo y la caducidad de las cautelares.....	2805
4. Los sistemas cautelares.....	2805
III. Medidas autosatisfactivas	2807
IV. Tutelas anticipadas.....	2812
V. La materia cautelar familiar: ¿es un sistema especial?	2816
1. Algunas opiniones de la doctrina	2816
2. El derecho sustancial familiar y las medidas urgentes.....	2817
3. Los caracteres de las medidas urgentes en el ámbito familiar	2818
4. Caducidad en las cautelas familiares	2820
5. La legitimación activa en las medidas urgentes del proceso familiar	2821

6. Los deberes y facultades del Juez en el proceso familiar	2822
7. Las cautelas familiares y el impacto en las familias	2825
VI. La escucha del niño/niña o adolescente y el dictado de las medidas urgentes	2826
VII. El tiempo intersubjetivo y las medidas urgentes	2827
VIII. Algunos procesos y medidas urgentes en el derecho familiar	2830
1. Autorizaciones judiciales y ejercicio de la responsabilidad parental	2830
1.1. Autorizaciones y medidas autosatisfactivas para prácticas médicas en casos de niños y jóvenes	2830
1.2. Autorizaciones de viajes y medidas autosatisfactivas	2838
2. Las medidas urgentes en las acciones de filiación	2841
2.1. Medidas autosatisfactivas en favor del esclarecimiento de la verdad biológica	2841
2.2. Alimentos provisorios en materia filiatoria: el estado actual de la cuestión	2843
3. Las medidas urgentes como herramienta para el cambio en el conflicto parental: ejercicio de la responsabilidad parental y comunicación	2848
3.1. La terapia bajo mandato	2848
3.2. Las "visitas virtuales" en el "régimen de visitas"	2850
4. Las medidas urgentes y la atribución de vivienda	2851

CAPÍTULO 3

PROCESOS DE FILIACIÓN. ACCIONES DECLARATIVAS EN TORNO AL ACCESO A LA VERDAD DE ORIGEN

Por Adriana N. Krasnow

I. Introducción	2857
II. La filiación en el ayer	2859
1. La filiación en el Código Civil anterior	2859
2. Sus fuentes. Distancia entre norma y realidad	2860
3. Los principios y sus limitaciones en Código Civil anterior	2861
4. La verdad biológica, como elemento determinante del vínculo filial, limita el avance de la voluntad procreacional	2861
III. La filiación en el hoy. Filiación, principios y fuentes en el Código Civil y Comercial de la Nación	2863
1. El Código acerca norma y realidad cuando regula la filiación y sus fuentes	2863

2. Los principios del Código en filiación	2865
2.1. Principio de pluralidad	2865
2.2. Principio de autonomía	2866
2.3. Principio de solidaridad	2867
3. Verdad biológica y voluntad procreacional con entidad propia ...	2868
IV. Filiación e identidad	2871
1. El derecho a la identidad y el derecho a la filiación. Encuadre y distinción	2871
2. El derecho a la identidad y sus dimensiones	2873
3. Alcance del derecho a la identidad en el Código Civil y Comercial de la Nación	2876
V. La acción meramente declarativa y la medida autosatisfactiva como recursos que permiten el acceso a la identidad de origen	2877
1. La acción meramente declarativa. Encuadre y alcance	2878
2. La medida autosatisfactiva. Encuadre y alcance	2878
2.1. Caracteres	2879
2.2. Condiciones de procedencia	2879
3. El acceso a la verdad de origen entre los problemas no contenidos en el régimen vigente	2880
4. La acción declarativa o la medida autosatisfactiva como medio que coadyuva en el acceso a la certeza del nexo biológico en la filiación por naturaleza extramatrimonial	2880
4.1. Su encuadre	2880
4.2. Condiciones de procedencia	2881
4.3. Recepción en la jurisprudencia	2883
5. El acceso a la certeza de nexo biológico en la filiación por naturaleza matrimonial o en supuestos de sustitución de identidad	2892
5.1. Su encuadre	2892
5.2. Condiciones de procedencia de la acción meramente declarativa o la medida autosatisfactiva: ¿Se encuentran presentes en la situación descripta?	2892
5.3. La respuesta en la jurisprudencia	2893
6. La acción meramente declarativa como medio que permite el reconocimiento de la posesión de estado sin que medie un emplazamiento filial	2896
7. La acción meramente declarativa o la medida autosatisfactiva como medios que posibilitan el acceso a la verdad de origen en la filiación por técnicas de reproducción humana asistida	2898
8. La acción meramente declarativa o la medida autosatisfactiva en adopción. Una sentencia ejemplar que motiva una reflexión	2901
VI. Cierre	2904

CAPÍTULO 4

**EL AMPARO COMO VÍA EFICAZ PARA LA TUTELA
DE DERECHOS FUNDAMENTALES CIVILES Y SOCIALES
DE NIÑAS, NIÑOS Y ADOLESCENTES**

Por Juan Pablo Olmo

I.	Introducción	2907
II.	La acción de amparo: visión constitucional y legal.....	2907
	1. Los fallos “Siri” y “Kot”	2907
	2. Su recepción en la legislación	2908
	3. Art. 43 de la Constitución Nacional.....	2909
	3.1. Introducción	2909
	3.2. “Toda persona puede interponer...”	2909
	3.3. “...acción expedita y rápida de amparo...”	2909
	3.4. “...siempre que no exista otro remedio judicial más idóneo...”	2910
	3.5. “...contra todo acto u omisión de autoridades públicas o de particulares...”	2910
	3.6. “...que en forma actual o inminente lesione, restrinja, altere o amenace...”	2910
	3.7. “...con arbitrariedad e ilegalidad manifiesta...”	2911
	3.8. “...derechos y garantías reconocidos por esta Constitución, un tratado o una ley”	2911
	3.9. “...En el caso, el juez podrá declarar la inconstitucionalidad de la norma en que se funde el acto u omisión lesiva”	2911
	3.10. Amparo colectivo.....	2911
	3.11. Discrepancias entre la ley 16.986 y la Constitución Nacional (art. 43).....	2912
	4. El derecho internacional.....	2913
	5. Dictado de medidas cautelares en el proceso de amparo	2915
	6. Tutela de derechos fundamentales de niñas, niños y adolescentes	2915
	6.1. Legitimación activa.....	2915
	6.2. Actuación del Ministerio Público de Menores en la acción de amparo.....	2917
	6.3. Admisibilidad del recurso de amparo para la tutela de derechos fundamentales de niñas, niños y adolescentes	2918
	6.4. Incidencia de la ley 26.854 para el dictado de medidas cautelares y la situación de niñas, niños y adolescentes....	2920

	7. La acción de amparo en las Constituciones y leyes locales. Su interpretación a la luz de la Constitución Nacional.....	2922
III.	Visión jurisprudencial: tutela de derechos fundamentales civiles y sociales.....	2924
	1. Criterio de selección.....	2924
	2. Jurisprudencia.....	2925
	2.1. Legitimación. Derechos de incidencia colectiva. Ministerio Público de Menores.....	2925
	2.2. Admisibilidad de la acción. Rechazo <i>in limine</i>	2926
	2.3. Trámite administrativo previo.....	2927
	2.4. Medidas cautelares	2927
	2.5. Derechos fundamentales de niñas, niños y adolescentes ...	2928
	2.6. Cobertura. Alcances y modalidad. No modificación. Discapacidad.....	2929
IV.	Palabras de cierre: ¡Ampárame!	2933

CAPÍTULO 5

**ACCESO A LA JUSTICIA DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES
CON DISCAPACIDAD**

Por Agustina Palacios

I.	A modo de introducción: algunas consideraciones conceptuales	2935
	1. Sobre el concepto de niñez con discapacidad.....	2936
	2. Sobre el modelo social de discapacidad.....	2938
	3. Sobre la garantía de protección antidiscriminatoria	2939
II.	La Convención sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad en materia de niñez	2940
III.	La Convención sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad en materia de acceso a la justicia	2943
IV.	Algunas consideraciones en torno al derecho a la participación y el acceso a la justicia de niños, niñas y adolescentes con discapacidad	2947

CAPÍTULO 6

**TUTELA JUDICIAL EFECTIVA EN LA INTERNACIÓN DE NIÑOS
Y NIÑAS. “PARA MUESTRA, BASTA UN BOTÓN”**

Por María Graciela Iglesias

I.	Breve reseña de los derechos del niño.....	2960
----	--	------

1. Principio de proporcionalidad en la medida de internación de la infancia y adolescencia.....	2960
2. Los derechos necesarios para una protección integral a la infancia y adolescencia.....	2962
3. El derecho a la salud y a la salud mental.....	2964
II. La práctica de sujeción frente a la Convención contra la Tortura y otros Tratos Crueles, Inhumanos o Degradantes.....	2966
III. Interés superior y consentimiento informado.....	2969
IV. Convención de los Derechos de las Personas con Discapacidad: una visión completa.....	2970
V. Internaciones de niños/adolescentes, por salud mental o adicciones: importancia de la actuación de la Defensa Pública.....	2973
VI. Sujeción y prácticas invasivas.....	2974
VIII. Tutela efectiva.....	2976

SEXTA SECCIÓN

INFANCIA Y DERECHO INTERNACIONAL PRIVADO

CAPÍTULO 1

EL ORDEN PÚBLICO Y LA JURISDICCIÓN INTERNACIONAL EN LAS ACCIONES DE PROTECCIÓN DE MENORES

Por Eduardo R. Hooft

I. Concepto del orden público.....	2982
II. Orden público de dirección y orden público de protección.....	2983
III. El orden público como válvula de escape.....	2985
IV. Jurisdicción internacional en las acciones que afectan a menores ...	2986
1. Restitución de menores.....	2986
2. Alimentos.....	2989
2.1. Convención de Nueva York de 1956 sobre Obtención de Alimentos en el Extranjero.....	2989
2.2. La Convención Interamericana sobre Obligaciones Alimentarias de Montevideo del 15/7/1989 – CIDIP IV.....	2991
3. El Código Civil argentino.....	2993
4. El Código Civil y Comercial de la Nación.....	2995
V. Adopción.....	2997

CAPÍTULO 2

RESTITUCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES

Por Eduardo R. Hooft

I. La problemática del traslado ilegítimo de niños.....	3005
II. El derecho convencional. La Convención de la Haya sobre Aspectos Civiles de la Sustracción Internacional de Menores de 1980.....	3008
Las defensas oponibles.....	3010
III. Aplicación de la CLH 1980 por los tribunales.....	3016
1. El caso argentino-alemán de la Cámara de San Isidro (“Muller”)...	3016
1.1. El caso en Alemania.....	3017
1.2. El caso en Argentina.....	3020
2. El caso argentino-brasileño de la Sup. Corte Bs. As. (“Todorovich”).....	3023
2.1. Antecedentes.....	3023
3. El caso argentino-neerlandés (“Natalie”) Tribunal de Familia de Mar del Plata.....	3025
3.1. Los hechos relevantes.....	3025
3.2. El proceso en Argentina.....	3025
3.3. El derecho aplicable.....	3025
3.4. El Derecho civil neerlandés y la CLH 1980.....	3026
3.5. La jurisdicción.....	3027
4. El caso chileno-norteamericano de la Suprema Corte Federal de los Estados Unidos (“Abbott”).....	3028

CAPÍTULO 3

PROCESO DE COBRO INTERNACIONAL DE ALIMENTOS EN FAVOR DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES

Por Nieve Rubaja

I. Introducción.....	3033
II. La especialidad a partir de la internacionalidad en el derecho a percibir alimentos de los niños.....	3035
III. Marcos normativos vigentes en nuestro país para encarar procesos de cobro de alimentos con aristas de internacionalidad.....	3037
1. Fuente internacional.....	3037
1.1. Tratados de Derecho Civil de Montevideo de 1889 y 1940.....	3037

1.2. Convención de Naciones Unidas sobre el Reconocimiento y Ejecución en el Extranjero de la Obligación de Prestar Alimentos, Nueva York 1956 (Convención de Nueva York)	3038
1.3. Convención Interamericana sobre Obligaciones Alimentarias, Montevideo 1989 (Convención Interamericana) ...	3041
1.4. Otros instrumentos vigentes en materia de cooperación...	3043
2. Fuente interna	3044
IV. Nueva Convención de La Haya sobre Cobro Internacional de Alimentos del 23/11/2007 y Protocolo Adicional sobre Ley Aplicable a las Obligaciones Alimentarias	3047
IV. Conclusiones.....	3051

CAPÍTULO 4

**PROTECCIÓN DEL DERECHO A LA IDENTIDAD
EN LA ADOPCIÓN INTERNACIONAL**

Por Nieve Rubaja

I. Introducción	3053
II. El derecho a la identidad en el contexto de la familia internacional	3055
III. Legislación argentina en materia de adopción internacional y derecho a la identidad.....	3058
IV. El Convenio de La Haya relativo a la Protección del Niño y a la Cooperación en Materia de Adopción Internacional de 1993 (CH 93) y la protección del derecho a la identidad	3068
V. El Código Civil y Comercial y el derecho a la identidad.....	3074
VI. Conclusión.....	3076

CAPÍTULO 5

**TRÁFICO, TRATA Y VENTA DE MENORES. PANORAMA
DESDE LA PERSPECTIVA NACIONAL, CON PROYECCIÓN
REGIONAL E INTERNACIONAL**

Por Juan José Cerdeira

I. Introducción	3077
II. Protección integral del menor. El tráfico, la trata y la venta de menores	3078
III. Respuestas jurídicas e institucionales	3080
1. Respuestas jurídicas	3080

2. Respuestas institucionales	3090
IV. Consideraciones finales	3092

SÉPTIMA SECCIÓN

**LA PROTECCIÓN DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES
EN EL ÁMBITO PATRIMONIAL**

CAPÍTULO 1

**AUTONOMÍA PROGRESIVA Y CAPACIDAD
EN EL ÁMBITO PATRIMONIAL**

Por María Victoria Pellegrini

I. El escenario	3097
II. Sobre la autonomía progresiva	3099
III. Estado de situación I.....	3101
IV. Estado de situación II.....	3104
V. Análisis comparativo de la cuestión en el Código Civil y el Código Civil y Comercial Unificado	3112
VI. Palabras de cierre	3121

CAPÍTULO 2

**LA CONTRATACIÓN DE LOS MENORES
DE EDAD EN MATERIAS QUE INVOLUCRAN
DERECHOS PERSONALÍSIMOS**

Por Carolina Duprat

I. Introducción	3123
II. Derechos personalísimos	3125
III. La capacidad de los menores de edad para celebrar contratos de contenido patrimonial en el anterior Código Civil	3127
IV. El impacto de la autonomía progresiva	3129
V. La capacidad de los menores de edad en el nuevo Código Civil y Comercial	3132
VI. La representación.....	3134
VII. Contratos de trabajo celebrados por el menor de edad.....	3136
VIII. ¿En qué supuestos la formalización de contratos puede afectar los derechos personalísimos de los niños y adolescentes?.....	3139

1. Contratos deportivos	3139
2. Contratos por trabajos artísticos.....	3145
3. Contratos por prestaciones médicas.....	3148
IX. Conclusión.....	3149

CAPÍTULO 3

DERECHOS DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES
EN LA CONTRATACIÓN DEPORTIVA*Por Osvaldo Caamaño*

I. Los menores de edad y el deporte. Las expectativas familiares. Conflictos de intereses entre países formadores y no formadores de deportistas	3151
II. Régimen jurídico aplicable. La protección y la desprotección de los menores de edad	3152
III. Los "puntos de tensión" durante el desarrollo de la actividad deportiva	3154
1. La relación entre los menores de edad y los clubes o centros formadores	3154
2. La relación entre los menores de edad y terceros (intermediarios, empresarios, patrocinadores, etc.)	3162
3. La relación entre los menores deportistas con sus propios representantes legales.....	3166
IV. Conclusión.....	3168

CAPÍTULO 4

PUBLICIDAD, CONSUMO Y NIÑEZ

Por Marcelo M. Larralde

I. Introducción: la sociedad de consumo y la niñez.....	3171
II. La publicidad: concepto, objetivo y funciones.....	3175
III. Regulación legal de la publicidad dirigida a niños, niñas y adolescentes.....	3178
1. Convención sobre los Derechos del Niño.....	3178
2. Derecho comparado.....	3181
IV. El estado de situación en el derecho argentino	3186
V. Conclusión.....	3193

CAPÍTULO 5

LA RESPONSABILIDAD CIVIL POR LOS DAÑOS CAUSADOS
POR NIÑOS, NIÑAS Y JÓVENES EN LA MENOR EDAD*Por Adriana Rotonda*

I. Introducción	3197
II. Los daños ocasionados por hijos menores de edad en el Código Civil. Los fundamentos del art. 1114 del Código Civil: ¿subjektividad u objetividad?	3203
III. Aproximaciones en el derecho comparado europeo	3210
IV. Los proyectos de reforma en el derecho civil argentino	3211
V. El sistema de la responsabilidad civil por los daños ocasionados por hijos menores de edad en el Código Civil y Comercial.....	3213
1. La responsabilidad indirecta de los padres	3216
2. La responsabilidad de los padres y la menor edad de los hijos. Supuestos.....	3219
2.1. Hijos menores de 10 años; hijos mayores de 10 años pero menores de edad. Obligaciones resultantes	3219
2.2. Daños cometidos por hijos de padres menores de edad no emancipados.....	3226
2.3. Cese de la responsabilidad civil paterna en la menor edad del hijo.....	3228
3. El ejercicio de la responsabilidad parental y la responsabilidad civil de los padres. Supuestos	3230
4. La cohabitación del hijo con los padres.....	3237

CAPÍTULO 6

DAÑOS CAUSADOS A NIÑAS, NIÑOS Y ADOLESCENTES
EN EL ÁMBITO FAMILIAR*Por Silvia E. Fernández*

I. <i>Introito</i>	3241
1. El derecho frente a los débiles. Su protección jurídica	3244
2. Las funciones del derecho de daños en materia de infancia	3245
3. Los límites de este trabajo	3246
4. La reparación del daño en las relaciones familiares.....	3247
II. Supuestos particulares de daños causados a niños, niñas y adolescentes.....	3249
1. Daños en la filiación	3249

1.1. El derecho a la identidad.....	3249
1.2. El daño moral por falta de reconocimiento.....	3251
1.3. Daño causado. Daño moral y material. Consecuencias patrimoniales y extrapatrimoniales del daño.....	3258
1.4. El daño por falta de reconocimiento voluntario en el Código Civil y Comercial.....	3264
1.5. La responsabilidad de la progenitora. Ocultamiento. Omisión de oportuna promoción de la demanda de reclamación filial.....	3265
1.6. Daño moral por falso emplazamiento filial. El reconocimiento complaciente.....	3268
1.7. Algunos supuestos de responsabilidad estatal.....	3271
2. Daños por incumplimiento de la responsabilidad parental.....	3273
2.1. Daños por inadecuado ejercicio del rol paterno. Incumplimiento del deber de comunicación por el progenitor no conviviente.....	3276
2.2. Responsabilidad por la privación u obstaculización del contacto del hijo con el padre no conviviente.....	3280
2.3. Daño moral por violación al deber de asistencia material... ..	3286
3. Daños causados a niños y niñas. Negligencia, maltrato, violencia familiar.....	3288
4. Daños a niños y niñas por violación al derecho a la vida familiar.....	3294
4.1. El Estado "en espejo". La paradoja de protección y vulneración.....	3294
4.2. El derecho a la vida familiar.....	3296
4.3. La injerencia estatal en la vida familiar.....	3300
4.4. Sobre los requisitos de la responsabilidad extracontractual del Estado.....	3302
4.5. Restricciones a derechos derivados de la parentalidad.....	3303
III. Reflexiones finales.....	3318

CAPÍTULO 7

EL TRABAJO INFANTIL Y ADOLESCENTE. SU PROTECCIÓN A TRAVÉS DE LOS DOCUMENTOS INTERNACIONALES

Por Claudia A. Priore

I. Introducción. Concepto de trabajo infantil.....	3319
II. Documentos internacionales.....	3320

III. La protección del trabajo para las niñas, niños y adolescentes en las normas nacionales.....	3330
1. La Constitución Nacional.....	3330
2. Leyes nacionales.....	3331
2.1. Ley 26.061 – Protección Integral de los Derechos de las Niñas, Niños y Adolescentes.....	3331
2.2. Ley de Educación Nacional (26.206).....	3333
2.3. La Ley 26.390 y las modificaciones introducidas a la Ley de Contrato de Trabajo.....	3334
2.4. Modificaciones en el Código Penal.....	3342
IV. Las 100 Reglas de Brasilia sobre Acceso a la Justicia de las Personas en Condición de Vulnerabilidad.....	3343
V. La importancia de la inspección del trabajo infantil y adolescente.....	3344
VI. Código Civil y Comercial de la Nación.....	3347
VII. A modo de conclusión.....	3348

CAPÍTULO 8

LA PROTECCIÓN ESPECIAL EN EL DERECHO SUCESORIO

Por Mariana Iglesias

I. Aspectos generales.....	3351
II. Protección preventiva del derecho sucesorio: la planificación sucesoria cuando su destinatario es un NNA.....	3352
1. Nociones generales.....	3352
2. Planificación sucesoria dirigida a un NNA.....	3352
3. ¿En qué consiste una planificación sucesoria?.....	3353
4. Autonomía de la voluntad y planificación sucesoria.....	3354
4.1. Orden público sucesorio y autonomía de la voluntad en el Código Civil y Comercial Unificado de la Nación.....	3356
5. Clases o especies de planificación dirigidas a NNA.....	3357
6. Instrumentos de planificación sucesoria idóneos en planificación sucesoria dirigida a NNA.....	3359
6.1. Donaciones.....	3360
6.2. Fideicomiso.....	3360
6.3. Fideicomiso testamentario.....	3362
6.4. Testamento.....	3363
6.5. Renta vitalicia.....	3364
6.6. Otras herramientas de planificación sucesoria.....	3365
6.7. Mecanismos indirectos de planificación sucesoria.....	3365

III. El NNA y la transmisión hereditaria	3366
1. Capacidad para la aceptación o renuncia de la herencia.....	3366
2. Herederos beneficiarios de pleno derecho.....	3368
3. Petición de herencia y filiación	3368
4. Derecho habitación del niño en el marco del proceso sucesorio...	3370
5. Partición de la herencia	3372
6. La efectivización del derecho a ser oído y el interés superior del niño en el marco del derecho sucesorio	3374

OCTAVA SECCIÓN
INFANCIA Y DERECHO PENAL

TÍTULO I
EL NIÑO VÍCTIMA ANTE EL PROCESO PENAL

CAPÍTULO 1

LA APLICACIÓN DE LOS ESTÁNDARES INTERNACIONALES
DE PROTECCIÓN ESPECIAL DEL NIÑO VÍCTIMA

Por Mary Beloff, Diego Freedman y Martiniano Terragni

I. La centralidad de la protección del niño víctima en el Derecho Internacional de los Derechos Humanos	3379
II. La protección especial del niño víctima	3381
1. La asistencia, el tratamiento y la reintegración social.....	3387
2. La seguridad del niño víctima	3389
3. La investigación y la sanción del delito	3391
4. La participación del niño víctima	3399
III. A modo de conclusión.....	3403

CAPÍTULO 2

LA INTERVENCIÓN DEL MINISTERIO PÚBLICO DE MENORES
EN PROCESOS PENALES EN PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS
DE LOS NIÑOS VÍCTIMAS

Por Mirta Lapad y María Inés Casey

I. Protección especial de niñas, niños y adolescentes.....	3405
II. Niños víctimas de delitos	3409
III. El Ministerio de Menores.....	3411

IV. La intervención del niño víctima en el proceso penal.....	3413
1. Intervención del niño víctima por sí mismo, y con patrocinio letrado	3414
2. Intervención a través del Ministerio de Menores, su representante promiscuo	3417
V. La intervención del Ministerio de Menores en la legislación y en la jurisprudencia	3418
1. Superior Tribunal de Entre Ríos.....	3421
2. Superior Tribunal de San Luis.....	3422
3. Superior Tribunal de la provincia de Formosa.....	3423
4. Suprema Corte de Mendoza.....	3423
5. Superior Tribunal de la provincia de Río Negro.....	3425
6. Tribunal Superior de La Rioja.....	3427
7. Tribunal Superior de la provincia de Córdoba, sala Penal	3427
8. Corte de Justicia de la provincia de Salta	3428
9. Cámara Nacional Criminal y Correccional	3431
VI. La intervención del Ministerio de Menores en defensa de los derechos de los niños víctimas ante determinados actos procesales.....	3431
1. El Ministerio de Menores y la denuncia penal en los delitos de instancia privada.....	3432
2. El Ministerio de Menores y la declaración de niños víctimas o testigos.....	3438
3. El Ministerio de Menores, la suspensión del juicio a prueba y otros métodos alternativos de resolución de conflictos penales..	3439
4. El Ministerio de Menores y la reparación del daño a niños víctimas.....	3444
VII. Conclusión.....	3448

CAPÍTULO 3

EXPERIENCIAS REGIONALES. EL MINISTERIO PÚBLICO
EN LA CIUDAD AUTÓNOMA DE BUENOS AIRES
Y LA PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS DE LOS NIÑOS
VÍCTIMAS Y JÓVENES EN CONFLICTO CON LA LEY PENAL

Por Ángeles Baliero de Burundarena

I. El Derecho Penal Juvenil y el Sistema de Protección Integral de Niños y Adolescentes en conflicto con la ley penal. Derecho Penal Mínimo.....	3451
II. Modelo de protección Integral de niños y adolescentes en conflicto con la ley penal y un nuevo paradigma: la justicia restaurativa	3455

1. Los programas de Justicia Restaurativa: institutos alternativos de resolución de conflictos	3456
1.1. La suspensión del proceso a prueba (probation)	3456
1.2. Remisión.....	3458
1.3. Mediación.....	3458
2. Breve análisis de la aplicación de los institutos de resoluciones alternativas en los casos de niños y adolescentes en conflicto con la ley penal en la jurisprudencia	3459
III. Breve análisis de los derechos de las niñas, niños y adolescentes víctimas y testigos de delitos en el Sistema de Protección Integral en el ámbito de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires.....	3460
IV. Conclusiones.....	3463

TÍTULO II

JÓVENES EN CONFLICTO CON LA LEY PENAL

CAPÍTULO 1

DEBIDO PROCESO E IMPUTADOS NO PUNIBLES
EN LA JURISPRUDENCIA ARGENTINA

Por Mary Beloff, Diego Freedman y Martiniano Terragni

I. Introducción	3467
II. El debido proceso legal y el derecho de defensa en juicio	3470
III. Antecedentes relevantes.....	3473
IV. La respuesta frente a los niños penalmente irresponsables en razón de la edad.....	3477
V. La interpretación de la Corte Sup. respecto de la Convención sobre Derechos del Niño en el proceso penal juvenil	3480
VI. Singularidades del proceso penal juvenil con especial énfasis en imputados no punibles.....	3482
1. El derecho al recurso judicial	3482
2. La <i>internación</i> de los niños asimilada a la privación de la libertad de los adultos.....	3484
3. La defensa técnica efectiva en el proceso penal juvenil	3485
4. El uso extendido de salidas alternativas al proceso penal	3486
5. El principio de inmediación al momento de determinar la sanción penal juvenil.....	3489
6. La supervisión de las condiciones de detención	3490
VII. Conclusión.....	3491

CAPÍTULO 2

EL PROCESO PENAL JUVENIL Y SU REGULACIÓN
EN LOS ORDENAMIENTOS PROVINCIALES ARGENTINOS

Por Laura Krotter

I. Introducción	3493
II. Justicia especializada —comprendida en la Garantía de Jurisdiccionalidad— (CADH, art. 5.5; CIDN, art. 40, inc. 3º; Reglas de Beijing, Regla 2.3; Directrices de Riad, Directriz 52; Directrices de Acción sobre el niño en el sistema de justicia penal, Directrices 13.d y 14.a y d).....	3498
III. Aplicación de Salidas Alternativas a la reacción punitiva estatal clásica (CIDN, art. 40.3.b; Reglas de Beijing, Regla 11; Reglas de Tokio, Reglas 2.3 y 2.5; Directrices de Riad, Directrices 5, 6 y 58, y Directrices de Acción sobre el niño en el sistema de justicia penal, Directriz 15).....	3502
IV. Excepcionalidad de la Privación de Libertad a los adolescentes durante el proceso (CIDN, art. 37.b; Reglas de Beijing, Reglas 13 y 19)	3507
V. Acceso a asistencia letrada por medio de un abogado defensor de confianza (CIDN, art. 40.2.b.ii; Reglas de Beijing, Reglas 7 y 15; Directrices de Acción sobre el niño en el Sistema de Justicia Penal, Directriz 16).....	3515
VI. Acceso a información adecuada (CIDN, art. 40.2.b.ii; Reglas de Beijing, Reglas 7, 14.2 y 15.1; Directrices de Acción sobre el niño en el Sistema de Justicia Penal, Directriz 16)	3517
VII. Derecho a la intimidad (CIDN, arts. 40, 3.b.vii; Reglas de Beijing, Regla 8.1, 21.1; Reglas de Tokio, Regla 12).....	3519
VIII. A modo de cierre.....	3522

CAPÍTULO 3

MEDIDAS PRIVATIVAS DE LIBERTAD EN EL SISTEMA PENAL JUVENIL.
ESTÁNDARES INTERNACIONALES DE DERECHOS HUMANOS

Por María R. Custet Llambi

I. El sistema penal juvenil bajo la mirada convencional	3525
1. Introducción	3525
2. <i>Corpus Iuris</i> Internacional sobre Derechos de Niñas, Niños y Adolescentes	3527
3. Objetivos, principios y garantías en el sistema penal juvenil.....	3529

3.1. Objetivos	3529
3.2. Principios generales del sistema penal juvenil.....	3531
3.3. Garantías en el sistema penal juvenil.....	3535
II. Medidas privativas de libertad	3542
1. Sujetos y supuestos excluidos.....	3542
2. Medidas cautelares privativas de libertad.....	3546
2.1. Definición	3546
2.2. Principios y garantías.....	3547
3. Medidas privativas de libertad de niños declarados responsables de infringir leyes penales.....	3554
3.1. Principios y garantías.....	3555
4. Derechos de niños en condición de privación de libertad	3563
4.1. Alojamiento separado de personas condenadas.....	3563
4.2. Centros pequeños de alojamiento y trato individualizado	3564
4.3. Clasificación	3565
4.4. Comunicación con familiares, terceros y comunidad	3565
4.5. Sanciones disciplinarias.....	3567
4.6. Monitoreo	3567
5. Sanción penal, objetivo y acciones posteriores a la medida privativa de libertad	3568
III. Conclusión.....	3569

CAPÍTULO 4

LA SANCIÓN EN EL DERECHO PENAL JUVENIL
Y EL IDEAL DE LA EDUCACIÓN

*Por Mary Beloff, Diego Freedman, Mariano Kierszenbaum
y Martiniano Terragni*

I. Introducción	3571
II. La pregunta respecto de la aplicación o no de la pena.....	3572
1. La finalidad de la pena en el derecho positivo	3573
2. ¿Qué factores han de considerarse para decidir sobre la aplicación o no de la pena privativa de la libertad?	3577
Excurso. El fallo Mendoza de la Corte IDH.....	3584
III. ¿Debe reducirse la pena siempre a la escala de la tentativa?	3586
IV. ¿Cómo se determina la pena en concreto?.....	3591
V. Resumen	3592

CAPÍTULO 5

DES-INSTITUCIONALIZACIÓN DE LA NIÑEZ
Y JUSTICIA RESTAURATIVA

Por Nicolás Laino

I. Introducción	3593
II. La normativa internacional: hacia la abolición de la privación de libertad de los jóvenes.....	3594
III. ¿Qué es la justicia restaurativa?	3595
IV. La justicia restaurativa en acción: algunas experiencias en el ámbito penal juvenil	3597
V. Reflexiones finales: consideraciones político-criminales.....	3600

CAPÍTULO 6

LA JUSTICIA PENAL JUVENIL EN EL PERÚ. LA EVOLUCIÓN
DE LA NORMATIVA Y EL NUEVO MODELO
DE TRATAMIENTO DIFERENCIAL

Por Jorge J. M. Valencia Corominas

I. Introducción	3603
II. Evolución normativa de los adolescentes en conflicto con la ley penal en la legislación nacional.....	3605
1. La doctrina de la situación irregular y la legislación nacional....	3605
2. El Código Penal de 1863.....	3606
2.1. Los menores de edad.....	3607
3. El Código Penal de 1924.....	3609
4. El Código de Menores de 1962.....	3611
5. El Código de los Niños y Adolescentes de 1992 y el nuevo Código de los Niños y Adolescentes del año 2000.....	3614
6. El Anteproyecto del Código de los Niños y Adolescentes.....	3617
7. El Plan Nacional de Prevención y Tratamiento del Adolescente en conflicto con la ley penal.....	3618
III. Los modelos de tratamiento para los adolescentes en conflicto con la ley penal.....	3620
IV. El modelo de tratamiento diferencial de acuerdo al perfil del adolescente en conflicto con la ley penal y su adecuación en el Perú	3622