

JOSÉ H. GONZÁLEZ DEL SOLAR

---

# *Derecho de la minoridad*

**Protección jurídica de la niñez**

---

*Estado de minoridad  
Filiación e identidad  
Patria potestad  
Tutela civil y guarda  
Protección laboral  
Niñez en conflicto  
Desamparo  
Transgresión  
Tutela estatal  
Adopción*

---

3ª edición actualizada

**Apéndice legal**

Córdoba  
2010

  
editorial  
Mediterránea

# ÍNDICE

Presentación.....	9
<b>INTRODUCCIÓN</b>	
<i>DERECHO Y MINORIDAD</i> .....	21
I. EL DERECHO.....	21
I.1. Lo justo.....	21
I.2. Las normas.....	23
I.3. El poder de exigir.....	26
II. EL DERECHO DE LA MINORIDAD.....	28
II.1. El objeto.....	28
II.2. El contenido.....	31
II.3. El método.....	35
II.4. Fuentes.....	38
II.5. Relación con otras áreas científicas.....	40
<b>PRIMERA PARTE - PROTECCIÓN DIFERENCIAL</b> .....	43
<i>I. ESTADO DE MINORIDAD</i> .....	47
I. DERECHO Y PERSONA.....	47
II. NIÑEZ Y ESTADO CIVIL.....	50
II.1. La niñez en la Convención.....	53
II.1.1. <i>Importancia</i> .....	53
II.1.2. <i>Contenido</i> .....	55
II.2. La niñez en la ley común.....	60
II.2.1. <i>Personas por nacer</i> .....	62
II.2.2. <i>Minoridad</i> .....	63
III. MINORIDAD E INCAPACIDAD.....	66
III.1. Minoridad impúber.....	69
III.2. Minoridad adulta.....	70
III.2.1. <i>Actos que no requieren autorización</i> .....	71
III.2.2. <i>Actos que requieren autorización</i> .....	75
III.3. Nulidad de los actos.....	78
III.4. Responsabilidad en los actos.....	79
III.4.1. <i>Actos y contratos</i> .....	79
III.4.2. <i>Actos ilícitos</i> .....	80
IV. MINORIDAD Y REPRESENTACIÓN.....	81
IV.1. Representación individual.....	82
IV.2. Representación común.....	83
V. MINORIDAD Y EMANCIPACIÓN.....	84
V.1. Emancipación por matrimonio.....	85
V.2. Emancipación por habilitación de edad.....	87
V.2.1. <i>Los menores que estaban bajo potestad de sus padres</i> .....	88

V.2.2. Los menores que no estaban bajo potestad de sus padres.....	88
V.3. Efectos jurídicos de la emancipación.....	89
II. FILIACIÓN E IDENTIDAD.....	93
I. PROCREACIÓN Y FILIACIÓN.....	93
II. PRINCIPIOS DE PROTECCIÓN.....	95
III. CLASES DE FILIACIÓN.....	98
IV. DETERMINACIÓN DE LA MATERNIDAD.....	99
V. DETERMINACIÓN DE LA PATERNIDAD.....	102
V.1. Paternidad matrimonial.....	102
V.2. Paternidad extramatrimonial.....	104
VI. PROTECCIÓN JUDICIAL DE LA FILIACIÓN.....	107
VII. PERSONA E IDENTIDAD.....	109
VII.1. La identidad en su esencia.....	109
VII.2. La identidad en la niñez.....	110
VII.3. La identidad en lo sexual.....	114
III. PATRIA POTESTAD.....	119
I. FILIACIÓN Y RESPONSABILIDAD.....	119
II. RESPONSABILIDAD Y PATRIA POTESTAD.....	121
III. TITULARIDAD Y EJERCICIO.....	124
III.1. Actos extraordinarios.....	128
III.2. Actos ordinarios.....	130
III.3. Suspensión del ejercicio.....	133
IV. DEBERES Y DERECHOS.....	134
IV.1. Guarda.....	135
IV.2. Alimentos.....	139
IV.3. Educación.....	144
IV.4. Representación y asistencia.....	150
IV.5. Administración y disposición de los bienes.....	151
V. PRIVACIÓN DE LA POTESTAD.....	155
VI. FINALIZACIÓN.....	158
IV. TUTELA CIVIL Y GUARDA.....	163
I. NIÑEZ Y PROTECCIÓN FAMILIAR SUPLETORIA.....	163
II. LA TUTELA EN LA LEY CIVIL.....	164
III. CLASES.....	167
III.1. Tutela general.....	167
III.1.1. Tutela otorgada por los padres.....	167
III.1.2. Tutela legal.....	168
III.1.3. Tutela dativa.....	170
III.2. Tutela especial.....	171
IV. DISCERNIMIENTO.....	172
V. DEBERES Y DERECHOS.....	174

V.1. En lo personal.....	174
V.2. En lo patrimonial.....	176
V.3. Remuneración.....	178
V.4. Rendición de cuentas.....	178
VI. FINALIZACIÓN.....	179
VII. SIMPLE GUARDA.....	180
VII.1. Guarda delegada.....	181
VII.2. Guarda detentada.....	183
V. TRABAJO Y MINORIDAD.....	187
I. NIÑEZ Y TRABAJO.....	187
II. PROTECCIÓN JURÍDICA DEL TRABAJO.....	190
III. RÉGIMEN JURÍDICO LABORAL.....	196
III.1. Contrato de trabajo.....	198
III.2. Caracteres.....	198
III.3. Deberes y derechos.....	200
III.3.1. Derechos del empleador y deberes del trabajador.....	200
III.3.2. Deberes del empleador y derechos del trabajador.....	201
III.4. Suspensión.....	204
III.4.1. Accidentes y enfermedades inculpables.....	204
III.4.2. Servicio militar y convocatorias especiales.....	206
III.4.3. Causas económicas y disciplinarias.....	206
III.5. Extinción.....	207
III.5.1. Preaviso.....	208
III.5.2. Renuncia.....	209
III.5.3. Acuerdo de partes.....	209
III.5.4. Justa causa.....	210
III.5.5. Fuerza mayor, falta o disminución de trabajo, muerte, quiebra o concurso del empleador.....	211
III.5.6. Muerte del trabajador.....	211
III.5.7. Vencimiento del plazo.....	212
III.5.8. Certificado.....	212
III.6. Accidentes y enfermedades del trabajo.....	213
III.6.1. Incapacidad laboral temporaria.....	214
III.6.2. Incapacidad laboral permanente.....	215
III.6.3. Muerte del trabajador.....	216
IV. PROTECCIÓN JURÍDICA DEL NIÑO TRABAJADOR.....	217
IV.1. Prohibición.....	217
IV.2. Capacidad.....	217
IV.3. Aprendizaje.....	218
IV.3.1. Contrato de aprendizaje.....	218
IV.3.2. Contrato de pasantía.....	219
IV.3.3. Prácticas educativas.....	219
IV.4. Aptitud física.....	220
IV.5. Jornada de trabajo.....	220

IV.6. Trabajos prohibidos.....	221
IV.7. Descanso al mediodía .....	221
IV.8. Horas suplementarias.....	222
IV.9. Ahorro.....	222
IV.10. Vacaciones.....	223
IV.11. Accidente o enfermedad.....	223
IV.12. Regímenes especiales.....	223
IV.13. Afiliación gremial.....	224
<b>SEGUNDA PARTE - PROTECCIÓN EXCEPCIONAL.....</b>	<b>225</b>
<b>I. SITUACIONES DE EXCEPCIÓN.....</b>	<b>229</b>
I. ESTADO Y SITUACIÓN.....	229
II. RESEÑA HISTÓRICA.....	231
II.1. En la Antigüedad.....	231
II.2. En el Medioevo.....	232
II.3. En la modernidad.....	234
II.4. En la Era Industrial.....	237
III. EVOLUCIÓN JURÍDICA.....	241
IV. SITUACIÓN DE CONFLICTO.....	246
<b>II. DESAMPARO.....</b>	<b>251</b>
I. GENERALIDADES.....	251
II. ORFANDAD.....	254
III. INHABILIDAD.....	255
IV. OFENSA.....	256
V. PELIGRO.....	258
V.1. Configuración jurídica.....	259
V.2. Modalidades.....	260
V.2.1. Malos tratos.....	261
V.2.2. Negligencia grave o continuada.....	269
V.2.3. Otras modalidades.....	269
VI. ABANDONO.....	269
<b>III. TRANSGRESIÓN.....</b>	<b>275</b>
I. NIÑEZ Y TRANSGRESIÓN.....	275
II. SITUACIÓN DE CONFLICTO EN EL DELITO DEL NIÑO.....	277
III. FUNDAMENTOS JURÍDICOS Y GARANTÍAS.....	279
IV. IMPUTABILIDAD Y RESPONSABILIDAD.....	282
IV.1. Concepto.....	283
IV.2. Edad y madurez.....	284
IV.3. Evolución legal.....	288
IV.4. Perspectivas.....	291
V. Niñez y responsabilidad penal.....	296

V.1. Menores no punibles.....	299
V.2. Menores eventualmente punibles.....	301
V.3. Necesidad de la pena.....	305
V.3.1. La pena.....	305
V.3.2. La pena en la niñez.....	308
V.3.3. La necesidad de la pena en la niñez.....	310
V.3.4. Oportunidad del pronunciamiento.....	313
V.4. Cumplimiento de la pena.....	314
V.5. Perspectivas.....	316
VI. EXCURSUS SOBRE EL RÉGIMEN LEGAL PARAGUAYO.....	323
<b>IV. ASISTENCIA Y TUTELA ESTATAL.....</b>	<b>331</b>
I. VULNERABILIDAD SOCIAL Y ESTADO.....	331
II. ESTADO Y POLICÍA.....	334
III. MINORIDAD Y TUTELA ESTATAL.....	337
IV. PARADIGMAS DE INTERVENCIÓN TUTELAR.....	341
IV.1. Paradigma de lo situacional.....	341
IV.1.1. En el Estado liberal.....	341
IV.1.2. En el Estado social.....	342
IV.2. El paradigma de lo integral.....	343
IV.2.1. Convención y protección.....	343
IV.2.2. Convención y garantías.....	344
IV.2.3. El Estado posmoderno y las garantías.....	344
IV.2.4. Garantismo y desjudicialización.....	345
V. LA TUTELA ESTATAL EN LA LEY 10.903.....	346
V.1. Definición.....	347
V.2. Naturaleza jurídica.....	348
V.3. Caracteres.....	349
V.4. Evolución histórica.....	350
V.5. Titularidad y ejercicio.....	354
V.6. Contenido.....	355
V.7. Extinción.....	360
VI. ASISTENCIA Y TUTELA ESTATAL EN LA LEY 26.061.....	361
VI.1. Introducción.....	361
VI.2. Objeto.....	364
VI.3. Principios.....	365
VI.4. Derechos.....	370
VI.5. Garantías.....	379
VI.6. Sistema de protección integral.....	380
VI.7. Defensor de los derechos.....	382
VI.8. Organizaciones No Gubernamentales.....	383
VI.9. Medidas de protección integral.....	384
VII. CONCLUSIÓN.....	390
<b>V. ADOPCIÓN.....</b>	<b>395</b>

I. LA ADOPCIÓN EN NUESTRA PERSPECTIVA.....	395
II. REFERENCIA HISTÓRICA.....	399
III. OBJETO.....	405
IV. NATURALEZA JURÍDICA.....	406
V. QUIÉNES PUEDEN SER ADOPTADOS.....	407
VI. QUIÉNES PUEDEN ADOPTAR.....	409
VII. GUARDA PREADOPTIVA.....	414
VIII. JUICIO DE ADOPCIÓN.....	420
IX. ADOPCIÓN PLENA.....	424
X. ADOPCIÓN SIMPLE.....	428
XI. REGISTRO DE LA ADOPCIÓN.....	430
XII. ADOPCIÓN CONFERIDA EN EL EXTRANJERO.....	430
PALABRAS FINALES.....	431
BIBLIOGRAFÍA.....	433
<b>APÉNDICE DOCTRINARIO.....</b>	<b>441</b>
<b>I. ABORTO NO PUNIBLE Y JUSTIFICACIÓN.....</b>	<b>443</b>
I. INTRODUCCIÓN.....	443
II. LA CUESTIÓN.....	444
III. RESPUESTAS QUE HAN PREVALECIDO.....	445
IV. OBJECCIÓN LÓGICA.....	448
V. UNA NUEVA RESPUESTA.....	449
VI. CONCLUSIÓN.....	452
<b>II. PROTECCIÓN INTEGRAL DEL MENOR DE EDAD</b>	
<i>UN DEBATE QUE SE PROLONGA.....</i>	<i>457</i>
I. INTRODUCCIÓN.....	457
II. ESTADO DEL DEBATE.....	458
III. MARCOS TEÓRICOS DIFERENTES.....	459
III.1. Doctrina de la situación irregular.....	460
III.2. Doctrina de la protección integral.....	462
IV. ENTRE LA IMPOSICIÓN Y LA INTEGRACIÓN.....	464
V. CONCLUSIÓN.....	468
<b>III. LEGITIMIDAD DE LA EDUCACIÓN ESPECIAL</b>	
<i>PARA MENORES EN RIESGO SOCIAL.....</i>	<i>471</i>
I. INTRODUCCIÓN.....	471
II. EL RIESGO SOCIAL.....	472
III. ATENCIÓN DEL MENOR DE EDAD EN RIESGO SOCIAL.....	472
IV. NECESIDAD DEL EDUCADOR ESPECIAL.....	474

V. CONCLUSIÓN.....	475
<b>IV. LA RESPONSABILIDAD PENAL JUVENIL Y SUS DESAFÍOS.....</b>	<b>479</b>
I. INTRODUCCIÓN.....	479
II. ¿IMPUTABILIDAD VS. SEGURIDAD?.....	481
III. LA SEGURIDAD.....	481
IV. LA IMPUTABILIDAD.....	482
V. IMPUTABILIDAD Y SEGURIDAD.....	483
VI. IMPUTABILIDAD Y EDAD.....	484
VII. NIÑEZ Y RESPONSABILIDAD SOCIAL.....	485
VIII. NIÑEZ Y RESPONSABILIDAD PENAL.....	487
IX. LA JURISPRUDENCIA RECIENTE.....	488
X. LA LEGISLACIÓN QUE VIENE.....	489
XI. LA JUSTICIA RESTAURATIVA.....	490
<b>APÉNDICE LEGAL.....</b>	<b>493</b>
<b>I. INTERNACIONAL.....</b>	<b>493</b>
CONVENCIÓN SOBRE LOS DERECHOS DEL NIÑO.....	495
CONVENIO SOBRE LOS ASPECTOS CIVILES DE LA SUSTRACCIÓN	
INTERNACIONAL DE MENORES.....	519
CONVENIO SOBRE LAS PEORES FORMAS DE TRABAJO INFANTIL.....	533
PROTOCOLO FACULTATIVO DE LA CONVENCIÓN SOBRE LOS DERECHOS	
DEL NIÑO RELATIVO A LA VENTA DE NIÑOS, LA PROSTITUCIÓN	
INFANTIL Y LA UTILIZACIÓN DE NIÑOS EN LA PORNOGRAFÍA.....	539
<b>II. REGIONAL.....</b>	<b>551</b>
CONVENCIÓN INTERAMERICANA SOBRE OBLIGACIONES ALIMENTARIAS.....	553
CONVENCIÓN INTERAMERICANA SOBRE TRÁFICO INTERNACIONAL DE MENORES.....	561
CONVENCIÓN INTERAMERICANA SOBRE RESTITUCIÓN	
INTERNACIONAL DE MENORES.....	571
<b>III. NACIONAL.....</b>	<b>581</b>
LEY N° 22.278.....	583
LEY N° 23.849.....	587
LEY N° 23.857.....	589
LEY N° 26.061.....	591
DECRETO 415/2006. REGLAMENTACIÓN DE LA LEY 26.061.....	619
LEY N° 26.390.....	631
LEY N° 26.449.....	639
LEY N° 26.579.....	641
LEY N° 26.586.....	645
Índice alfabético de las principales voces utilizadas.....	649

JOSÉ H. GONZÁLEZ DEL SOLAR

---

# *Derecho de la minoridad*

Protección jurídica de la niñez

*Adenda  
Ley 26.061*

---