

Índice

Prólogo	17
<i>Francisco Javier Boix Reig y José Luis Iglesias Buigues</i>	

I

Introducción	23
<i>Paz Lloria García</i>	
I. EL FENÓMENO DEL TRASLADO ILÍCITO DE MENORES. SITUACIÓN EN ESPAÑA	23
II. LA SITUACIÓN DEL MENOR EN EL CONFLICTO FAMILIAR. SU POSICIÓN COMO SUJETO DE DERECHOS (NORMATIVA DE PROTECCIÓN DE LOS MENORES)	25
III. LA CUESTIÓN INTERNACIONAL: EL CONFLICTO DE CIVILIZACIONES ...	26
IV. LA RESPUESTA PENAL	28
V. PROPUESTAS ALTERNATIVAS.....	30
VI. CONCLUSIONES Y AGRADECIMIENTOS	31

II

La regulación penal de las conductas sustractoras de menores en el ámbito familiar	33
<i>Paz Lloria García</i>	
I. INTRODUCCIÓN: LA PROTECCIÓN DEL MENOR EN LAS SITUACIONES DE CRISIS FAMILIAR. VULNERACIÓN DEL DERECHO DE CUSTODIA Y VISITA	33
II. ANÁLISIS DE LA FIGURA DE SUSTRACCIÓN DE MENORES.....	39
1. <i>Elementos comunes: bien jurídico y sujetos del delito</i>	40
1.1. <i>Bien jurídico y posición sistemática</i>	40

1.2. Sujeto activo	42
1.3. Sujeto pasivo	46
2. El tipo básico	51
3. El tipo agravado	58
4. El tipo atenuado	61
5. Exención de pena	62
5.1. Supuestos de atipicidad	62
5.2. Excusa absolutoria	64
6. Culpabilidad	68
7. La pena	68
III. PROBLEMAS CONCURSALES	70
1. Con otras figuras que atentan contra las relaciones familiares	71
2. Con las figuras de detención ilegal	72
3. Con las figuras de desobediencia	73
IV. VALORACIÓN FINAL	73
V. BIBLIOGRAFÍA	74
Los sujetos del delito previsto en el artículo 225 bis del Código Penal	77
<i>Javier Guardiola García</i>	
I. INTRODUCCIÓN	77
II. EL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO	78
1. La Ley Orgánica 9/2002	79
2. La cuestión en la doctrina	82
3. Toma de postura	85
III. SUJETOS PASIVOS	89
IV. SUJETOS ACTIVOS	92
1. El apartado primero del 225 bis	93
1.1. Progenitores y custodios	93
1.2. Crisis familiares	96
2. El apartado quinto del 225 bis	98
V. BIBLIOGRAFÍA	100

Las faltas contra las relaciones familiares: deslinde entre los artículos 618.2 y 622 del Código Penal (Una aproximación jurisprudencial)	103
<i>Sara Aguado López</i>	
I. INTRODUCCIÓN	103
II. DESLINDE ENTRE LAS FALTAS DE LOS ARTÍCULOS 618.2 Y 622 DEL CÓDIGO PENAL	105
III. RELACIÓN ENTRE LAS FALTAS DE LOS ARTÍCULOS 622 Y 618.2 CON LOS DELITOS CONTRA LAS RELACIONES FAMILIARES	110
IV. RELACIÓN DE LAS FALTAS DE LOS ARTÍCULOS 618.2 Y 622 CON EL DELITO DE DESOBEDIENCIA (ART. 556 DEL CÓDIGO PENAL)	112
V. BIBLIOGRAFÍA	113

III

Algunas cuestiones civiles en torno a la sustracción de menores en el ámbito familiar	115
<i>María Jesús Monfort Ferrero</i>	
PLANTEAMIENTO	115
I. EL DERECHO A DECIDIR LA RESIDENCIA DEL MENOR	118
1. Titularidad, ejercicio de la patria potestad y guarda y custodia del menor	118
2. La residencia como criterio de atribución y modificación de la guarda y custodia	131
3. La voluntad del menor	138
II. EFECTOS CIVILES DE LA SUSTRACCIÓN: INHABILITACIÓN ESPECIAL PARA EL EJERCICIO DEL DERECHO DE PATRIA POTESTAD POR TIEMPO DE 4 A 10 AÑOS	143
1. ¿Se está refiriendo a la «privación de la patria potestad» del artículo 170 CC?	143
2. Derecho de visita del progenitor condenado	147
3. Contenido de este derecho de visita	151
V. BIBLIOGRAFÍA	152

IV

La Administración ante la sustracción parental de menores.... 155
Consuelo de los Reyes Marzal Raga

I. LA PROTECCIÓN DE MENORES COMO ACCIÓN SOCIAL DE LA ADMINISTRACIÓN	155
II. LA INTERVENCIÓN ADMINISTRATIVA DERIVADA DE LA REGULACIÓN CIVIL.....	157
1. <i>La tutela administrativa</i>	158
2. <i>La guarda administrativa</i>	164
2.1. <i>La guarda voluntaria</i>	164
2.2. <i>La guarda administrativa acordada por el juez, en los casos en que legalmente proceda</i>	166
3. <i>Medidas judiciales específicas ante la sustracción parental</i>	168
III. INTERVENCIÓN DE LA ADMINISTRACIÓN SUJETA AL DERECHO ADMINISTRATIVO	170
1. <i>Actuaciones genéricas para la protección de menores</i>	172
2. <i>Prestación de servicios especializados. Los Puntos de Encuentro</i>	173
3. <i>Intervención de policía administrativa</i>	174
4. <i>La superior vigilancia del Ministerio Fiscal</i>	175
5. <i>La protección institucional del menor: el Defensor del Menor</i>	176
5.1. <i>El Defensor del Pueblo como Defensor del menor</i>	176
5.2. <i>La tutela institucional en las Comunidades Autónomas. El Defensor de la Comunidad de Madrid</i>	181
6. <i>La acción de los Cuerpos y Fuerzas de Seguridad del Estado en la protección de los menores</i>	181
7. <i>La responsabilidad patrimonial de la Administración en el caso de sustracción parental</i>	184
IV. BIBLIOGRAFÍA	187

V

La sustracción internacional de menores: el Convenio de La Haya de 25 de octubre de 1980..... 189
Rosa Lapiedra Alcamí

I. PROBLEMAS QUE PLANTEA LA SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES Y EL RÉGIMEN JURÍDICO EXISTENTE	189
--	-----

II. EL CONVENIO DE LA HAYA DE 25 DE OCTUBRE DE 1980 SOBRE LOS ASPECTOS CIVILES	194
1. <i>Introducción</i>	194
2. <i>El objetivo básico del Convenio: el retorno inmediato del menor</i>	196
3. <i>Ámbitos de aplicación del Convenio</i>	198
3.1. <i>Ámbito de aplicación territorial</i>	198
3.2. <i>Ámbito de aplicación personal</i>	198
3.3. <i>Ámbito de aplicación material</i>	199
4. <i>El mecanismo de cooperación previsto en el Convenio para luchar contra la sustracción internacional de menores</i>	200
4.1. <i>Vía amistosa: la devolución voluntaria del menor</i>	201
4.2. <i>Vía contenciosa: el procedimiento previsto en la Ley de Enjuiciamiento Civil</i>	203
5. <i>Problemas que plantea la aplicación práctica del Convenio de La Haya de 1980</i>	208
6. <i>Motivos extraordinarios de denegación de la restitución del menor</i> ...	209
III. SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES Y VIOLENCIA DE GÉNERO.	212
IV. BIBLIOGRAFÍA	216

Incidencia del Reglamento 2201/2003 en materia de sustracción internacional de menores: interacción con el Convenio de la Haya de 1980..... 219

Isabel Reig Fabado

I. INTRODUCCIÓN	219
II. ALGUNOS ASPECTOS GENERALES RELATIVOS AL REGLAMENTO 2201/2003	221
1. <i>Aportaciones generales del Reglamento 2201/2003</i>	223
2. <i>Aportaciones particulares del Reglamento 2201/2003</i>	225
III. LA SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES EN EL REGLAMENTO 2201/2003	227
1. <i>Cuestiones generales</i>	227
2. <i>Instrumentos del Reglamento contra el secuestro internacional de menores</i>	228
2.1. <i>Aspectos procesales atinentes a la orden de restitución</i> .	229

2.2. Normas de competencia judicial internacional	230
2.2.1. Las normas de competencia judicial internacional en materia de sustracción internacional de menores en la Propuesta de 2002	231
2.2.2. La solución adoptada por el Reglamento 2201/2003	232
2.3. Reconocimiento y ejecución de resoluciones judiciales	235
3. Relaciones con otros instrumentos	237
IV. CONCLUSIONES	238
V. BIBLIOGRAFÍA	241

Sustracción de menores y eliminación del *exequátur* en el Reglamento 2201/2003

Rosario Espinosa Calabuig

I. EL FENÓMENO DE LA SUSTRACCIÓN ILÍCITA DE MENORES EN LA UNIÓN EUROPEA: EL REGLAMENTO 2201/2003 Y EL CAMINO HACIA LA ELIMINACIÓN DEL EXEQUÁTUR	243
1. Regulación de la «responsabilidad parental» y la sustracción ilícita de menores en el marco europeo	251
2. Relaciones entre el Reglamento 2201/2003 y otros textos normativos: en particular el Convenio de La Haya de 1980	257
II. SOLUCIONES ESPECÍFICAS DEL REGLAMENTO 2201/2003 EN MATERIA DE SUSTRACCIÓN ILÍCITA DE MENORES	264
1. Decisión de restitución —o no— del menor tras una sustracción ilícita y limitaciones de las reglas incorporadas	266
1.1. Causas que justifican la no restitución del menor: complementariedad del Reglamento 2201/2003 y el Convenio de La Haya de 1980	268
1.2. Pasos procedimentales tras la decisión de no restitución del menor	272
2. Decisión de restitución del menor «posterior» a una decisión previa de no restitución: ejecutividad sin <i>exequátur</i>	273
III. HACIA LA ELIMINACIÓN DEL EXEQUÁTUR Y LA CONSOLIDACIÓN DE UN ESPACIO JUDICIAL COMÚN	274
1. Plasmación de la eliminación del <i>exequátur</i> en la sustracción ilícita de menores conforme al Reglamento 2201/2003: sistema de certificación por el juez de origen	279

2. Requisitos del certificado emitido por el juez de origen en decisiones de visita y retorno del menor tras una sustracción ilícita	283
3. Problemas de aplicación del Reglamento 2201/2003 y su relación con el Convenio de La Haya de 1980 tras la eliminación del <i>exequátur</i>	286

VI

Aspectos procesales de la sustracción de menores interparental: especial referencia a la tutela civil

Francisco Javier Jiménez Fortea

I. INTRODUCCIÓN	293
II. LA PROTECCIÓN DE LOS MENORES FRENTE A LA SUSTRACCIÓN INTERPARENTAL	298
1. El marco legal internacional	299
2. La legislación nacional	303
2.1. Evolución legislativa en el tratamiento de la sustracción de menores: aspectos procesales	303
2.1.1. Ley Orgánica 1/1996, de 15 de enero, de Protección jurídica del menor	305
2.1.2. Ley 1/2000, de 7 de enero, de Enjuiciamiento Civil	306
2.1.3. Ley Orgánica 9/2002, de 10 de diciembre, de modificación de la Ley Orgánica 10/1995, de 23 de noviembre, del Código Penal, y del Código Civil, sobre sustracción de menores	308
2.1.4. Ley 42/2003, de modificación del Código Civil y de la Ley de Enjuiciamiento Civil en materia de relaciones familiares de los nietos con los abuelos	311
2.1.5. Ley Orgánica 19/2003, de 23 de diciembre, de modificación de la Ley Orgánica 6/1985, de 1 de julio, del Poder Judicial	312
2.1.6. Ley Orgánica 1/2004, de 28 de diciembre, de Medidas de Protección Integral contra la Violencia de Género	313
2.1.7. Ley 15/2005, de 8 de julio, por la que se modifican el Código Civil y la Ley de Enjuiciamiento Civil en materia de separación y divorcio	317
2.2. El sistema de protección interno	326

III. LA TUTELA CIVIL DE LOS MENORES SUSTRÁIDOS EN EL ÁMBITO FAMILIAR.	336
1. Las medidas específicas previstas en el artículo 103 CC para los procesos de nulidad, separación y divorcio	337
2. Las medidas específicas del artículo 158 CC	345
3. El procedimiento de devolución de los menores sustraídos, residentes en nuestro territorio	358
IV. BIBLIOGRAFÍA	364

VII

Problemática político-criminal de la sustracción de menores en Latinoamérica.....	369
--	------------

Emiliano Borja Jiménez

I. INTRODUCCIÓN	369
II. LAS DIFERENTES PROBLEMÁTICAS DE LA SUSTRACCIÓN DE MENORES EN LATINOAMÉRICA	371
1. Sustracción de menores como consecuencia del terrorismo de Estado. El caso argentino	372
2. Sustracción de menores como forma de extorsión económica.....	373
3. Sustracción de menores perpetrada por uno de los progenitores.....	375
4. Sustracción de menores como modalidad de tráfico de personas	377
III. MEDIDAS POLÍTICO-CRIMINALES DE LUCHA CONTRA LA SUSTRACCIÓN DE MENORES	380
1. Medidas de política social	381
2. Medidas de política legislativa internacional.....	383
3. Medidas jurídico-penales	387
4. Medidas de prevención victimológica.....	392
IV. CONCLUSIONES.....	393
V. FUENTES	396
VI. BIBLIOGRAFÍA	397

La problemática de la víctima frente al secuestro internacional. Un claro ejemplo para entender lo que es la victimización secundaria	399
--	------------

Raquel Campos Cristóbal

I. PLANTEAMIENTO.....	399
II. CRÍTICA	406