

ÍNDICE SISTEMÁTICO

PREFACIO	9
ABREVIATURAS	23
INTRODUCCIÓN	25

CAPÍTULO PRIMERO **LOS ASPECTOS JURÍDICOS DE LA INSTITUCIÓN ADOPTIVA**

I. LAS DISTINTAS FUNCIONES Y LÍNEAS DE EVOLUCIÓN	31
1. La concepción originaria de la adopción	31
2. Antecedentes actuales del instituto adoptivo en el derecho español	34
A) Las distintas modalidades adoptivas en la Ley de 24 de abril de 1958	34
a) El problema del ámbito de eficacia personal y material de la adopción en forma menos plena	34
b) La adecuación funcional de la adopción en forma plena a la problemática existente	35
B) El afianzamiento del vínculo adoptivo en la Ley de 4 de julio de 1970	36
a) El carácter residual de la adopción en forma simple	37
b) Supuestos en los que se planteaba la constitución de una adopción en forma plena	39
c) Crítica al alcance de las modificaciones legislativas.....	40

II. EL MODELO CONSTITUCIONAL DE PROTECCIÓN FAMILIAR....	41
1. La protección de los hijos con independencia de la filiación matrimonial	41
2. El carácter autónomo de la filiación	45
3. La constitucionalización de la protección internacional de menores.....	49
4. La competencia autonómica en el ámbito civil	51
A) El carácter exclusivo de la competencia estatal en el ámbito civil.....	52
B) El ámbito de aplicación del precepto contenido en el art. 150.2 CE	54
III. LA LEY 11/1981 DE MODIFICACIÓN DEL CÓDIGO CIVIL	55
1. La inadecuación del artículo 108 del Código Civil a los parámetros constitucionales.....	56
2. Posibles vías de solución a los problemas que plantean las adopciones en forma simple	58
IV. LA CONFIGURACIÓN ACTUAL DEL INSTITUTO ADOPTIVO.....	60
1. El cambio sustancial introducido por la Ley 21/1987	60
A) Las razones que justifican abordar una nueva reforma	61
B) La diversificación de medidas de protección del menor	64
2. La concreción de una política social en la protección del menor: La Ley Orgánica 1/1996 de 15 de enero de Protección Jurídica del Menor	71
A) Alcance de las reformas	71
B) La gradación de las medidas de protección de los menores	73
C) La problemática en torno al reconocimiento de las adopciones constituidas en el extranjero	81
D) La evolución legislativa de la norma de conflicto en materia de adopción	85

V. LA NORMATIVA CONVENCIONAL EN MATERIA DE ADOPCIÓN INTERNACIONAL	87
1. La Codificación Universal de Naciones Unidas: El Convenio de los derechos del niño hecho en Nueva York el 20 de noviembre de 1989.....	87
2. La Conferencia de La Haya de Derecho Internacional Privado: el Convenio relativo a la protección del niño y a la cooperación en materia de adopción internacional de 29 de mayo de 1993	92

CAPÍTULO SEGUNDO

LA REALIDAD SOCIAL DE LAS ADOPCIONES INTERNACIONALES EN ESPAÑA

I. EL FENÓMENO SOCIOLÓGICO DE LA ADOPCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES EN LA ACTUALIDAD	101
1. Aspectos introductorios.....	101
2. Aproximación a las causas que con carácter general han incidido en la adopción internacional.....	103
A) Los estados de origen de menores.....	104
B) Los estados de recepción de menores	106
3. La concreción de los factores que inciden en la adopción internacional en España	111
II. ANÁLISIS SOCIO-JURÍDICO DE LA PROTECCIÓN DEL MENOR EN EL ÁMBITO AUTONÓMICO.....	115
1. La protección del menor en la Comunidad Autónoma de Madrid.....	116
A) La tutela y guarda de menores	118
B) Acogimiento y adopción	121
2. La protección del menor en la Comunidad Autónoma de Cataluña	125
A) El acogimiento familiar	126
B) La adopción nacional e internacional	129

III. ESTUDIO ESTADÍSTICO DE LAS DIVERSAS MEDIDAS DE PROTECCIÓN EN MADRID Y CATALUÑA	134
1. La metodología y la justificación de las fuentes de información empleadas	134
2. Comunidad de Madrid	135
A) Acogimiento familiar.....	135
B) Adopción nacional e internacional.....	137
3. Cataluña	144
4. Conclusiones	147

CAPÍTULO TERCERO

LA ACTUACIÓN ADMINISTRATIVA EN EL PROCEDIMIENTO ADOPTIVO

SECCIÓN I

EL PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO EN EL SISTEMA AUTÓNOMO

I. CONSIDERACIONES PREVIAS EN TORNO A LA DUALIDAD DE RÉGIMENES	157
1. Fundamento de la intervención administrativa en la fase previa a la constitución de la adopción	159
2. Naturaleza jurídica actual del instituto adoptivo	162
3. Las garantías procedimentales en la fase administrativa.....	165
4. Las autoridades intervinientes en la fase preparatoria a la constitución de la adopción	167
A) Alcance de la atribución de funciones a la entidad pública en la adopción internacional.....	167
B) La delegación de competencia a favor de las entidades colaboradoras	168
5. Las entidades de colaboración en la adopción internacional...	169
A) Naturaleza jurídica	169
B) Criterios seguidos para su acreditación	171

C) Funciones y actividades desarrolladas.....	175
D) Limitaciones en la tramitación de los expedientes	177
E) El control de la actividad y revocación en su caso de las acreditaciones	178
F) Régimen económico y financiero	181
II. EL «CERTIFICADO DE IDONEIDAD» COMO REQUISITO SUBSTANCIAL PARA EL RECONOCIMIENTO DE LAS ADOPCIONES CONSTITUIDAS EN EL EXTRANJERO POR ADOPTANTES ESPAÑOLES	184
1. Concepto, carácter y contenido	184
2. Problemática que plantea la valoración de la idoneidad en la adopción internacional	186
3. Criterios de valoración de la idoneidad de los futuros adoptantes.....	188
A) Estudio y valoración en Cataluña	191
B) Estudio y valoración en Madrid	193
C) La creación del Consejo Consultivo de Adopción Internacional	197
D) Conclusiones.....	198
III. LA FUNCIÓN JURISDICCIONAL EN LA VALORACIÓN DE LA IDONEIDAD	200
1. En el momento de constitución de la adopción por autoridad judicial española.....	200
2. En fase de reconocimiento	202
SECCIÓN II	
LA COORDINACIÓN DE LA ACTIVIDAD ADMINISTRATIVA EN EL ÁMBITO CONVENCIONAL	
I. LA COOPERACIÓN DE AUTORIDADES EN EL MARCO DEL CONVENIO DE LA HAYA DE 1993 EN MATERIA DE PROTECCIÓN DE MENORES Y ADOPCIÓN INTERNACIONAL.....	204

1. El carácter distributivo de la competencia de autoridades en el procedimiento administrativo previo a la constitución del instituto adoptivo	204
A) Delimitación de funciones entre las distintas autoridades administrativas que intervienen en la fase preparatoria de la adopción	207
a) Respecto del Estado de origen del menor	207
b) Respecto del Estado de recepción del menor	210
c) Algunas consideraciones en torno a la idoneidad en el Convenio de La Haya	211
B) La delegación de funciones por parte de la Autoridad central a los Organismos acreditados	212
2. El carácter acumulativo de la competencia de autoridades en el ámbito convencional	217
A) En las actuaciones previas a la constitución judicial de la adopción	217
B) En la fase de traslado del menor y seguimiento en el Estado de recepción	218
II. CUESTIONES RELATIVAS A LA TRAMITACIÓN DEL EXPEDIENTE ADOPTIVO	219
1. Requisitos de capacidad del adoptante: estado civil y edad	219
2. Requisitos de carácter formal: la documentación	221

CAPÍTULO CUARTO

EL CONTROL DE LA COMPETENCIA JUDICIAL INTERNACIONAL COMO REQUISITO SUSTANCIAL EN EL RECONOCIMIENTO DE LAS ADOPCIONES CONSTITUIDAS EN EL EXTRANJERO

SECCIÓN I

LA COMPETENCIA JUDICIAL INTERNACIONAL DE LOS TRIBUNALES ESPAÑOLES Y LOS PRINCIPIOS INFORMADORES DEL SISTEMA

I. LOS PRINCIPIOS RECTORES DEL SISTEMA ESPAÑOL DE COMPETENCIA JUDICIAL INTERNACIONAL EN MATERIA DE ADOPCIÓN .	225
---	-----

1. El principio de pluralidad	225
2. El principio de igualdad	226
3. La búsqueda de nuevos principios en materia de adopción adaptados al escenario de la cooperación	227
II. LOS FOROS DE COMPETENCIA EN EL SISTEMA AUTÓNOMO ESPAÑOL	228
1. Crítica respecto del encuadre de materias de jurisdicción voluntaria junto a otras de jurisdicción contenciosa	228
2. El art. 22.3 de la LOPJ	229
A) El carácter especial de la competencia	229
B) El carácter alternativo de los foros	230
a) El foro de la nacionalidad de adoptante o adoptando ...	230
b) El foro de la residencia de adoptante o adoptado	231
C) Problemática respecto del control indirecto de la competencia	232

SECCIÓN II

LA COMPETENCIA DE LOS FUNCIONARIOS CONSULARES EN EL PROCEDIMIENTO DE CONSTITUCIÓN DE LA ADOPCIÓN INTERNACIONAL

I. FUNDAMENTO DE LA COMPETENCIA DE LOS FUNCIONARIOS CONSULARES	233
1. El carácter sustancial de la doble autorización	233
A) La autorización del Estado acreditante	233
B) La autorización del Estado receptor	234
2. La regla <i>auctor regit procesum</i> y sus excepciones	234
II. CRÍTICAS RELATIVAS A LA COMPETENCIA DE LOS FUNCIONARIOS CONSULARES	235
1. La valoración de la idoneidad por parte del funcionario consular	235

2. La ponderación de los distintos intereses en presencia.....	237
3. Conclusiones	239

SECCIÓN III

LA CONSTITUCIÓN DE LA ADOPCIÓN POR AUTORIDAD EXTRANJERA

I. ANÁLISIS DE LAS CONEXIONES CONTENIDAS EN EL PÁRRAFO CUARTO DEL ART. 9.5 DEL CÓDIGO CIVIL.....	241
1. Las conexiones de carácter personal	241
A) La nacionalidad del adoptando.....	241
B) La conexión de la residencia habitual	242
2. La regla de base: la aplicación de conexiones de cúmulo rigurosamente distributivo.....	243
A) Respecto de la ley aplicable a la capacidad y consentimientos necesarios	243
B) Respecto de la idoneidad del adoptante.....	243
II. PROBLEMÁTICA QUE PLANTEA EL PÁRRAFO CUARTO DEL ARTÍCULO 9.5 DEL CÓDIGO CIVIL	244

CAPÍTULO QUINTO

LA EFICACIA EN ESPAÑA DE LAS ADOPCIONES CONSTITUIDAS POR AUTORIDAD EXTRANJERA

SECCIÓN I

RÉGIMEN DE FUENTE INTERNA

I. EL RECONOCIMIENTO DE LAS ADOPCIONES CONSTITUIDAS POR ADOPTANTES ESPAÑOLES.....	249
II. REQUISITOS QUE HAN DE CUMPLIR LAS RESOLUCIONES EXTRANJERAS DE ADOPCIÓN PARA ACCEDER AL REGISTRO CIVIL ESPAÑOL	250
1. Requisitos de forma.....	250
A) El valor del documento extranjero en el que se contiene la resolución extranjera.....	250

B) La legalización y traducción del documento extranjero.....	252
2. Requisitos de fondo.....	253
A) Consideraciones en torno a la eficacia constitutiva de la resolución judicial extranjera	253
B) Condiciones de reconocimiento en el sistema autónomo español	254
a) El control de la competencia de la autoridad extranjera	255
b) El control de la ley aplicable por la autoridad extranjera.	256
c) La equivalencia de efectos con la adopción prevista en el derecho interno.....	258
c.1) Ruptura de los vínculos con la familia biológica ...	259
c.2) Irrevocabilidad de la adopción.....	261
c.3) El requisito de la idoneidad del adoptante español	264
3. La necesidad de practicar la inscripción registral	266
III. EL FUNCIONAMIENTO DE LA CLÁUSULA DE ORDEN PÚBLICO.	269
1. El orden público constitucional: la correlación del artículo 39 de la Constitución española con el artículo 14 del texto constitucional	269
2. Problemática que plantea la oposición al reconocimiento de la cláusula de orden público.....	270
A) Las adopciones claudicantes: la diversificación de supuestos.....	270
B) Conversión de la figura jurídica resultante versus cambio de calificación	272

SECCIÓN II

EL RÉGIMEN DE FUENTE CONVENCIONAL

I. EL CONVENIO DE LA HAYA DE 1993 RELATIVO A LA PROTECCIÓN DEL NIÑO Y A LA COOPERACIÓN EN MATERIA DE ADOPCIÓN INTERNACIONAL	274
---	-----

1. Condiciones del reconocimiento.....	274
A) La ausencia de control de la competencia de la autoridad y de la ley aplicable.....	274
B) La exigencia de requisitos de carácter formal	278
a) Carácter y contenido de la certificación.....	278
b) El organismo competente para expedir la certificación .	279
2. El funcionamiento del orden público en sede convencional....	280
3. La posibilidad de conversión de adopciones en el Estado de recepción.....	281
4. Efectos del reconocimiento convencional de la adopción	282
CONCLUSIONES Y PROPUESTAS.....	285
SECCIÓN PRÁCTICA.....	303
PRINCIPALES OBRAS CONSULTADAS.....	387