

ÍNDICE

AGRADECIMIENTOS.....	XV
PRÓLOGO	XVII

INTRODUCCIÓN

LUCIANA B. SCOTTI

I. Algunas consideraciones preliminares	1
II. Descripción del problema	7
III. Nuestra investigación como base de la presente obra	10
IV. Precisiones terminológicas	11

CAPÍTULO I

EL PROCESO DE RESTITUCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES A LA LUZ DE LAS NORMAS VIGENTES

LUCIANA B. SCOTTI

I. El marco normativo aplicable a la restitución internacional de menores.....	15
1. Ámbito de aplicación espacial y temporal de las convenciones vigentes	20
2. Conflicto de convenciones: soluciones	22
3. Situaciones no cubiertas por los convenios internacionales en vigor: los aspectos penales de la sustracción internacional de menores	24
4. Soluciones ante la inexistencia de convención aplicable. Proyectos de reforma.....	25
5. Guías de buenas prácticas y otros documentos que favorecen la aplicación uniforme del marco convencional existente	29
II. La finalidad de las convenciones en vigor	32

III. Calificaciones autárquicas	35
1. Alcance del derecho de custodia	35
2. El derecho de custodia en el derecho argentino.....	41
3. Alcance del derecho de visita	43
4. La noción de “residencia habitual del niño”	45
5. La calificación de menor.....	47
IV. Procedencia del pedido de restitución	48
1. Requisitos de procedencia de la restitución internacional de menores	48
2. Excepciones a la procedencia de la restitución internacional del niño	50
3. Interpretación de las excepciones	61
4. El interés superior del niño como punto de equilibrio entre el principio y las excepciones	61
V. El procedimiento de restitución	63
1. Legitimación activa	65
2. Requisitos de la solicitud.....	65
3. La autoridad central.....	67
4. Juez competente.....	69
5. Plazo para la interposición del pedido.....	72
6. Medios de prueba	72
7. Costos	73
8. Ejecución de la sentencia	74
9. Características del procedimiento previsto por la CIDIP IV	78
10. Autonomía del procedimiento de restitución de menores. La llamada “cuestión de fondo”	79
11. La garantía del debido proceso.....	83
VI. La restitución internacional de menores en los procesos de integración regional.....	84
1. Situación actual en el Mercosur	84
2. El caso de la Unión Europea.....	86
VII. Consideraciones finales.....	88

CAPÍTULO II

EL PROCESO DE RESTITUCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES EN EL DERECHO COMPARADO

ROCÍO ÁLVAREZ DE ELÍAS

I. Introducción.....	91
II. Colombia.....	92
1. Autoridad central	93
2. Condiciones de aplicación del Convenio.....	93

0	3. Defensor de Familia.....	95
1	4. Excepciones	96
1	5. Procedimiento	96
8	6. Costas.....	97
III.	Chile	98
	1. Procedimiento	98
	2. Audiencia	99
	3. Recurso de apelación.....	100
	4. Excepciones	101
IV.	España	101
	1. Audiencia	104
	2. Rebeldía	105
9	3. Medidas cautelares	107
9	4. Costas del proceso.....	108
V.	Panamá	108
	1. El papel de las autoridades centrales.....	108
	2. Procedimiento	113
9	3. Medidas cautelares	114
9	4. Restitución voluntaria	114
8	5. Audiencia	115
VI.	República Dominicana	116
	1. Legitimación.....	117
9	2. Audiencia	117
9	3. Restitución voluntaria	118
9	4. Excepciones	118
	5. Sentencia	118
	6. Recurso de apelación.....	118
VII.	Suiza	119
	1. Procedimiento voluntario.....	119
9	2. Excepciones	120
9	3. Competencia	120
9	4. Procedimiento judicial.....	120
9	5. Cooperación	121
	6. Sentencia	121
VIII.	Uruguay	121
	1. Competencia	123
	2. Procedimiento	124
	3. Rechazo <i>in limine</i>	125
	4. Medidas cautelares.....	126
	5. Excepciones	126
	6. Audiencia	128
	7. Recurso de apelación.....	128

8. Integración al nuevo medio.....	130
9. Cooperación	131
IX. Unión Europea.....	131
X. Consideraciones finales.....	138

CAPÍTULO III

LEY MODELO SOBRE NORMAS PROCESALES PARA
LA APLICACIÓN DE LOS CONVENIOS SOBRE
SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL DE NIÑOS

(LEY MODELO)

RODRIGO LAJE

I. Antecedentes de la ley modelo	139
II. Finalidad y estructura	143
III. Calificaciones.....	144
IV. Normas de aplicación y criterio de interpretación	151
1. Normas de aplicación	151
2. Criterio de interpretación	155
V. Autoridades competentes.....	156
VI. Legitimación y otros sujetos intervinientes	158
VII. Procedimiento y excepciones	162
1. Fase preliminar.....	162
2. Procedimiento	164
3. Excepciones	166
4. Audiencia y prueba.....	167
5. Segunda instancia	171
6. Sentencia y restitución	171
7. Apelación.....	173
8. Comunicaciones judiciales directas.....	173
VIII. Régimen de visitas	174
IX. Autonomía	176
X. Consideraciones finales.....	177

CAPÍTULO IV

EL PROCESO DE RESTITUCIÓN A TRAVÉS
DE LA AUTORIDAD CENTRAL ARGENTINA

SUSANA LEAL

I. El rol de la autoridad central.....	179
II. Análisis de la eficacia operativa.....	185
III. Dificultades prácticas en la comunicación entre las autoridades centrales.....	187

CAPÍTULO V

LA DEMORA DE LA RESTITUCIÓN EN LOS
PROCESOS JUDICIALES ARGENTINOS

LEANDRO BALTAR

I. Introducción.....	189
II. La jurisprudencia en la restitución internacional de menores. Postura argentina en la práctica.....	192
III. Análisis de la eficacia operativa. La inexistencia de tribunales especiales en la materia	199

CAPÍTULO VI

LA NECESIDAD DE UNA REGLAMENTACIÓN
PROCESAL ESPECIAL EN EL
DERECHO INTERNO ARGENTINO. SUS VENTAJAS

MARIANA ANTÓN PÉREZ

I. La demora en los procesos de restitución internacional de menores ¿torna inoperantes a las Convenciones ratificadas por Argentina?	207
II. La importancia de contar con procedimientos y medidas especiales para garantizar la restitución internacional del menor sin demora	213

CAPÍTULO VII

EL INTERÉS SUPERIOR DEL NIÑO FRENTE A LA
INEXISTENCIA DE LA LEGISLACIÓN PROCESAL
RELATIVA AL FUNCIONAMIENTO DEL PROCESO
DE RESTITUCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES

ROCÍO ÁLVAREZ DE ELÍAS

I. Introducción.....	217
II. Marco normativo	218
1. Noción del principio.....	218
2. Interés superior del niño en el Derecho argentino	220
III. El interés superior del niño en los procesos de restitución internacional.....	221
1. La restitución internacional.....	221
2. Factor tiempo y el interés superior del niño	223
IV. El interés superior del niño frente a la inexistencia de legislación procesal	225
V. Consideraciones finales	227

CAPÍTULO VIII

COOPERACIÓN INTERNACIONAL EN LA
RESTITUCIÓN DE MENORES

RODRIGO LAJE, LEANDRO BALTAR Y VIVIANA BERÓN

I. Introducción.....	229
II. Prácticas y contextos que obstaculizan y desalientan la cooperación internacional	231
III. Las comunicaciones judiciales directas: un mecanismo de cooperación internacional para la protección de los menores	239
IV. Mediación	246
V. Consideraciones finales.....	248

CAPÍTULO IX

NUESTRA PROPUESTA DE LEY SOBRE EL PROCESO
DE RESTITUCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES

LUCIANA B. SCOTTI - RODRIGO LAJE

Normas procesales para la aplicación en los convenios sobre restitución.....	251
--	-----

CAPÍTULO X

NUESTRAS CONCLUSIONES

Conclusiones	263
--------------------	-----

APÉNDICE I

LINEAMIENTOS DE LOS ASPECTOS PENALES
DEL PROCEDIMIENTO DE RESTITUCIÓN
INTERNACIONAL DE MENORES

LEANDRO ALBERTO DIAS

I. Introducción.....	269
II. Planteo general del tema y presentación del caso hipotético	271
III. Las normas penales aplicables	273
1. El tipo penal de sustracción de menores de diez años	273
2. El tipo penal agravado del artículo 2, párrafo segundo, de la ley 24.270	284
IV. Otras aclaraciones relevantes.....	293
V. Reflexiones finales.....	297

APÉNDICE II

ESTÁNDARES INTERPRETATIVOS BÁSICOS
DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE LA NACIÓN

ESTEFANÍA MARTINOLI URIONDO

I. Introducción.....	299
II. El ámbito de aplicación de la Convención de La Haya de 1980	300
III. Armonización de las Convenciones de La Haya y de los Derechos del Niño.....	301
IV. Supuesto de hecho. Traslado o retención ilícitos	303
V. La residencia habitual del menor	305
VI. El orden público internacional.....	305
VII. La celeridad del trámite.....	307
VIII. Los supuestos de excepción	308
IX. El derecho del niño a ser oído	309
X. La edad del menor	311
XI. El derecho de custodia.....	312
XII. Menor discapacitado.....	316
XIII. La responsabilidad estatal internacional y la función de la CSJN	317
XIV. Derecho a la intimidad y a la vida privada de los menores	317
XV. El rol de las autoridades centrales	319
XVI. La ejecución de la sentencia. El retorno	319

APÉNDICE III

RESUMEN JURISPRUDENCIAL

1. CSJN, "Wilner, Eduardo Mario c/Osswald María Gabriela", 14 de julio de 1995	321
2. CSJN, "Andreasen, Lía Alexandra s/exhorto", 29 de agosto de 1995.....	325
3. CSJN, "S. A. G. s/restitución internacional", 20 de diciembre de 2005	328
4. CSJN, "B., S. M. c/P., V. A. s/restitución de hijo", 19 de mayo de 2010.....	329
5. CSJN, "G., E. W. c/A., V. A. s/reintegro de hijo", 9 de noviembre de 2010	332
6. CSJN, "R., M. A. c/F., M. B. s/reintegro de hijo", 21 de diciembre de 2010	333

7. CSJN, “D. F., R. c/G., M. S. s/restitución de hijo”, 28 de junio de 2011	336
8. CSJN, “C., L. C. c/L., M. E. s/exequátur”, 12 de julio de 2011	336
9. CSJN, “V., D. L. s/restitución de menores – ejecución de sentencia”, 16 de agosto de 2011	338
10. CSJN, “F. R., F. C. c/L. S., Y. U. s/reintegro de hijo”, 8 de noviembre de 2011	340
11. CSJN, “W., D. c/S. D. D. W. s/demanda de restitución de menor”, 22 de noviembre de 2011	343
12. CSJN, “G., P. C. c/H., S. M. s/reintegro de hijo”, 22 de agosto de 2012	344
13. “S., D. c/R., L. M. s/reintegro de hijo”, 27 de diciembre de 2012	346
14. “H. C., A. c/M. A., J. A. s/restitución internacional de menor s/oficio Sra. Subdirectora de Asuntos Jurídicos del Ministerio de Relaciones Exteriores”, 21 de febrero de 2013	348
15. CSJN, “F., C. del C. c/G., R. T. s/reintegro de hijo”, 21 de mayo de 2013	352
16. CSJN, “E., S. s/reintegro de hijo”, 11 de junio de 2013	354
17. CSJN, “S., D. c/R., L. M. s/reintegro de hijo”, 2 de julio de 2013	356

ANEXO DOCUMENTAL

Ley 23.857. Convenio sobre los Aspectos Civiles de la Sustracción Internacional de Menores	361
Ley 25.358. Convención Interamericana sobre Restitución Internacional de Menores	377
Ley 22.546. Convenio sobre Protección Internacional de Menores entre Argentina y Uruguay	389
BIBLIOGRAFÍA GENERAL	395