
Eduardo García Sarmiento
Antonio Aljure Salame
Sonia Martínez
Ramiro Correa Neira

Martha Ruth Ospina Gaitán
Jaime Córdoba Triviño
Francisco Fonseca Montoya
Consuelo Acuña

DERECHO DEL MENOR.
LA INFANCIA, Y LA
ADOLESCENCIA EN COLOMBIA

1a. Edición

1995



EDICIONES
QUISARIASTAS



BIBLIOTECA JURIDICA DIKE

ÍNDICE GENERAL

| | |
|---------------------------|---|
| Introducción | 7 |
|---------------------------|---|

DERECHO DE MENORES

| | |
|--|----|
| Contenido del concepto | 7 |
| La menor edad como una situación jurídica | 9 |
| a. Reacciones jurídicas legales | 9 |
| b. Legislación civil | 12 |
| c. Derecho internacional | 13 |
| d. La recepción del derecho internacional | 14 |
| e. El constitucionalismo | 15 |
| Los derechos del niño | 17 |
| Ubicación del derecho de menores | 20 |
| Objeto del derecho de menores | 23 |
| Autonomía del derecho de menores | 23 |
| Principios del derecho de menores | 25 |

DERECHO INTERNACIONAL DEL MENOR

| | |
|--|----|
| 1) Las relaciones entre el derecho internacional y el derecho interno | 29 |
|--|----|

DERECHO DE MENORES

| | |
|---|----|
| 2) El contenido de los tratados internacionales relativos a la infancia | 31 |
| 3) Eficacia extraterritorial de las sentencias y laudos nacionales y extranjeros | 37 |

DERECHO DEL MENOR

| | |
|--|----|
| Abandono y maltrato del menor | 47 |
| Familia o maltrato familiar | 49 |
| Derechos y obligaciones de los padres | 55 |
| Obligaciones de los hijos | 59 |
| Patria potestad | 60 |
| ICBF (Instituto Colombiano de Bienestar Familiar) | 61 |
| Instituciones del menor o maltrato institucional | 65 |
| Código del Menor. Principios fundamentales. Teoría práctica | 68 |
| Conclusiones | 71 |

FILIACIÓN LEGÍTIMA Y LEGITIMACIÓN

| | |
|---|----|
| Conceptos generales | 77 |
| Etimología | 77 |
| 1. Presunción de paternidad | 77 |
| 2. Presunción de legitimidad | 78 |
| La filiación legítima | 79 |
| Pretensiones de desconocimiento y de impugnación | 83 |
| La legitimación | 90 |
| Reforma de la institución | 90 |

FILIACIÓN EXTRAMATRIMONIAL

| | |
|---|----|
| Concepto | 93 |
| Clases de hijos extramatrimoniales | 94 |
| Investigación de la paternidad | 96 |

Investigación de la paternidad en la legislación colombiana 97
La ley 45 de 1936 99
La ley 83 de 1946 102
La ley 75 de 1968 102
Decreto 2272 del 7 de octubre de 1989 105
Decreto 2737 del 27 de noviembre de 1989 106
Conclusión..... 106

NASCITURUS

Conceptos 109
El feto como parte del cuerpo de la madre 110
El feto pro nato habetur 112

MATRIMONIO DE MENORES

Ideas generales 115
Reglas positivas civiles 117

EL PATRIMONIO DE FAMILIA

Concepto 121
El patrimonio de familia, o bien de familia 122
Derecho comparado 122
Normatividad nacional 123
Caracteres del patrimonio de familia 123
Condiciones del bien objeto del patrimonio de familia 123
Beneficiarios del patrimonio de familia 124
Extensión de beneficiarios o beneficiarios implícitos 125
Acto constitutivo del patrimonio de menores 125
Sustitución y cancelación del patrimonio de familia 126
Expropiación del patrimonio de familia 128
Destrucción del patrimonio de familia 129
Subsistencia del patrimonio de familia 129

DERECHO DE MENORES

| | |
|---|-----|
| Derecho del cónyuge supérstite | 129 |
| Cumplimiento de la mayoría de edad | 129 |
| Patrimonio de familia por mandato legal | 130 |

PATRIMONIO ECONÓMICO DE MENORES

| | |
|-----------------------------------|-----|
| Concepto | 131 |
| Regulación del Código Civil | 131 |
| Los peculios adventicios | 134 |

GUARDAS DE MENORES

| | |
|---|-----|
| Principio general | 137 |
| Guarda según la edad del menor | 137 |
| Guarda según las obligaciones del guardador | 137 |
| Patria potestad prorrogada | 138 |
| Curadurías del impúber | 138 |
| La tutela | 139 |
| Funciones especiales del tutor | 139 |
| Mandato del Código del Menor | 140 |
| Delación de la tutela | 141 |
| Tutor de hecho | 141 |
| Tutor oficioso | 142 |
| Cuentas del tutor | 142 |
| Curaduría del menor | 142 |

ASPECTOS LABORALES DEL DERECHO DEL MENOR

| | |
|---|-----|
| I. Conceptualización de menor trabajador | 147 |
| Cuantificación de la problemática | 150 |
| Cualificación de la problemática | 152 |
| II. Origen de la regulación | 153 |
| III. Organismos internacionales | 154 |

| | |
|--|------------|
| Organización Internacional del Trabajo O.I.T..... | 154 |
| 1) Los convenios sobre edad | 155 |
| 2) Convenios sobre trabajo nocturno..... | 156 |
| 3) Convenios sobre examen médico..... | 156 |
| Organización de las Naciones Unidas O.N.U..... | 157 |
| IV. Evolución normativa nacional | 158 |
| Síntesis normativa..... | 158 |
| A. En cuanto a la capacitación laboral establece..... | 159 |
| B. En cuanto a los trabajos prohibidos determina..... | 160 |
| Código Sustantivo del Trabajo y Código Procesal del Trabajo | 166 |
| Capacidad | 166 |
| Artículo 119 C.P.T..... | 167 |
| Artículo 31 C.S.T..... | 168 |
| Artículo 120 C.P.T..... | 168 |
| Artículo 17 C.P.T..... | 168 |
| Artículo 171 C.S.T..... | 169 |
| Artículo 242 C.S.T..... | 169 |
| Artículo 161 C.S.T..... | 169 |
| Artículo 383 C.S.T..... | 169 |
| Síntesis legal 1924 a 1968 | 169 |
| Ley 20 de 1982 o Estatuto del Menor Trabajador | 171 |
| V. Tratamiento jurídico actual..... | 172 |
| Régimen constitucional | 172 |
| Régimen legal..... | 173 |
| Derecho del menor | 174 |
| Carácter de las normas | 175 |
| Tratamiento laboral..... | 175 |
| Situación irregular | 175 |
| Autorización..... | 176 |
| Situación especial del menor | 184 |
| Jornada de trabajo y trabajo nocturno..... | 185 |

DERECHO DE MENORES

| | |
|---|-----|
| Prohibición al trabajo nocturno | 186 |
| Salario y prestaciones sociales | 186 |
| Seguridad social..... | 187 |
| 1. Trabajos prohibidos..... | 188 |
| Excepción a los trabajos prohibidos..... | 189 |
| 2. Instituto de Seguros Sociales..... | 190 |
| Prohibición de despido en estado de embarazo y traslado de domicilio | 191 |
| Menores trabajadores no dependientes | 192 |
| 1. Trabajadores independientes | 192 |
| 2. Trabajadores asociados | 193 |
| Defensor de familia | 193 |
| Vigilancia y sanciones | 194 |
| Aplicabilidad de las normas laborales | 195 |
| Marco administrativo (Política gubernamental)..... | 195 |
| Objetivos..... | 197 |
| Estructura I | 197 |
| Estructura II | 198 |
| Estructura III..... | 199 |

ORGANISMOS DE PROTECCIÓN AL MENOR

| | |
|--|------------|
| Juzgados de familia..... | 205 |
| 1. Creación de la jurisdicción de familia..... | 205 |
| 2. El derecho de familia en la Constitución de 1991 | 205 |
| 3. Competencia de los jueces de familia y medidas de protección que pueden tomar en los diversos procesos en favor de los menores..... | 206 |
| 3.1. En procesos de nulidad de matrimonio civil, divorcio y separación de cuerpos..... | 206 |
| 3.2. En procesos de custodia y cuidado personal y régimen de visitas..... | 207 |
| 3.3. Aprobación del desconocimiento del hijo de mujer casada | 207 |

| | |
|---|-----|
| 3.4. Designación de curador ad-hoc para levantamiento de patrimonio de familia | 208 |
| 3.5. Citación para reconocimiento de hijo extramatrimonial..... | 208 |
| 3.6. Permisos para salir del país | 209 |
| 3.7. Alimentos y ejecución de los mismos..... | 209 |
| 3.8. Acciones de investigación e impugnación del estado civil..... | 211 |
| 3.9. En procesos de sucesión | 211 |
| 3.10. Licencias para enajenar o gravar bienes de los menores..... | 211 |
| 3.11. En el proceso de adopción | 312 |
| 3.12. Control jurisdiccional sobre decisiones tomadas por el defensor de familia..... | 212 |
| 3.13. Privación de la administración de los bienes del hijo..... | 213 |
| 3.14. Designación de curador en el caso de contraer nuevas nupcias el padre que tenga hijos menores bajo su patria potestad de un anterior matrimonio | 213 |
| 4. Amplitud de juez de familia al decretar las medidas de protección en favor de menores | 214 |

LA DEFENSORÍA DEL PUEBLO Y LOS DERECHOS DE LA INFANCIA

| | |
|--|------------|
| I. La defensoría del pueblo | 217 |
| 1. El defensor del pueblo en la Constitución | 217 |
| Principales funciones del defensor del pueblo..... | 218 |
| 2. Ley 24 de 1992..... | 219 |
| II. La defensoría del pueblo y los derechos de la infancia..... | 220 |
| 1. Marco teórico - control defensorial..... | 220 |
| El control | 222 |
| Características especiales del control defensorial..... | 224 |

| | |
|--|------------|
| 2. Acciones populares | 224 |
| 3. La tutela..... | 225 |
| Algunos comentarios: | 235 |
| III. Situación de los derechos de la infancia..... | 236 |
| 1. Los derechos de la niñez en la Constitución | 236 |
| 2. La realidad | 242 |
| Población - Niñez - Pobreza..... | 242 |
| Agua y saneamiento ambiental | 243 |
| Calidad de agua % de la población - 1991..... | 243 |
| Mortalidad infantil en menores de un año | 244 |
| Mortalidad fetal | 245 |
| Aborto | 246 |
| Embarazo precoz..... | 246 |
| Tasa de deserción y repitencia global educación básica primaria..... | 246 |
| Menor infractor 1990 | 247 |
| El trabajo infantil..... | 248 |
| Abuso sexual | 249 |
| Discapacitados | 250 |
| 3. El papel del Estado | 251 |
| IV. Defensoría delegada para los derechos de la niñez, la mujer y el anciano..... | 253 |
| 1. Creación..... | 253 |
| 2. Funciones | 253 |
| 3. Labor que desarrolla..... | 254 |
| 1. El servidor público y los derechos de la niñez | 254 |
| 2. Sistema Nacional de Información SNM..... | 254 |
| Papel de la defensoría del pueblo | 255 |
| 3. Mecanismos de protección de las mujeres en materia de derechos humanos..... | 255 |
| 4. Mujeres en cárceles y derechos humanos | 255 |
| 5. En favor de la niñez explotada sexualmente | 256 |

| | |
|--|-----|
| 6. Las familias de la calle y los derechos de sus niños frente al Estado | 256 |
| 7. El menor trabajador y sus derechos humanos | 256 |
| 8. Los menores víctimas de delitos e impunidad | 257 |
| 9. Desaparición, pérdida y secuestro de niños..... | 257 |
| 10. La niñez, las mujeres y familias desplazadas y reinsertadas..... | 257 |
| 11. La adopción en Colombia y los derechos de los niños colombianos | 257 |
| 12. Los medios de comunicación y la juventud..... | 258 |
| 13. Sondeo de necesidades | 258 |
| Bibliografía | 259 |

**ASPECTOS COMERCIALES
-DERECHO DEL MENOR-**

| | |
|--|-----|
| Derecho mercantil | 263 |
| De los actos de comercio | 264 |
| De los comerciantes | 264 |
| Clasificación de los comerciantes | 265 |
| 1. Individuales | 265 |
| 2. Colectivos | 265 |
| Capacidad para el ejercicio del comercio..... | 266 |
| De la incapacidad en general | 267 |
| Potestad parental (Patria potestad)..... | 267 |
| Las inhabilidades..... | 271 |
| Análisis de los artículos 10, 12, 14 y 17 del Código de Comercio | 271 |
| Efectos de la incapacidad | 272 |
| Sociedades civiles y mercantiles | 272 |
| Elementos del contrato de sociedad..... | 273 |
| Condiciones y requisitos del contrato..... | 273 |
| Clases de sociedad..... | 273 |

**LA ADOPCIÓN, INSTITUCIÓN TÍPICA
DEL DERECHO DE MENORES**

| | |
|--|------------|
| 1. Requisitos de la adopción | 278 |
| 1.1. Requisitos de fondo respecto del adoptante (Art.8° C.M.) | 278 |
| 1.2. Requisitos de fondo respecto al adoptivo | 282 |
| 1.3. El consentimiento en la adopción | 284 |
| 1.4. Restricciones a la eficacia del consentimiento | 291 |
| 2. Efectos jurídicos de la adopción | 294 |
| 3. Aspectos procedimentales de la adopción | 298 |
| 3.1. Legitimación para solicitar o pedir la adopción | 298 |
| 3.2. Procedimientos de la adopción | 299 |
| 3.3. Requisitos y anexos de la demanda de adopción | 300 |
| 3.4. Pruebas en el proceso de adopción | 303 |
| 3.5. Los efectos de la sentencia de adopción, se surten desde la admisión de la demanda (Art. 96 inc.2°. C.M.) | 304 |
| 3.6. Notificación de la sentencia | 305 |
| 3.7. Inscripción de la sentencia | 305 |
| 3.8. Suspensión de proceso y terminación anormal del proceso | 306 |
| 3.9. Recursos contra la sentencia | 307 |
| 3.9.1. Recurso de apelación | 307 |
| 3.9.2. Recurso de revisión | 307 |
| 4. Reserva en la adopción y silencio de la adopción.(Arts. 114 y 115 C.M.) | 309 |
| 5. Vigencia de la adopción simple (Arts. 101, 102 y 103 C.M.) | 311 |
| 6. Traslado del menor al exterior | 311 |
| 7. Vigilancia de la adopción | 312 |

| | |
|--|-----|
| 8. Programas de adopción (118 a 128 C.M.) | 312 |
| 9. La adopción internacional | 314 |
| 10. Derecho comparado | 318 |
| 11. Aspectos laborales | 320 |
| 12. Aspectos penales | 320 |
| 13. Adopción de mayores de edad | 321 |
| Jurisprudencia y doctrina consultada | 322 |
| Jurisprudencia | 322 |
| Doctrina colombiana | 323 |
| Doctrina extranjera | 324 |