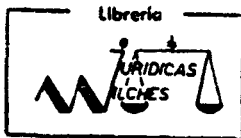


MARCO GERARDO MONROY CABRA

Miembro de número de la Academia Colombiana de Jurisprudencia, de la Sociedad de Legislación Comparada de París y de la American Society of International Law. Ex presidente y miembro de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos y Vice-presidente del Instituto Latinoamericano de Derechos Humanos. Catedrático universitario y Magistrado del Tribunal Disciplinario.

DERECHO DE MENORES

Primera edición



Bogotá — Colombia
1983

ÍNDICE GENERAL

Introducción

Pág.

NUEVO DERECHO DE MENORES	1
--------------------------------	---

PARTE PRIMERA

TEORÍA GENERAL DEL DERECHO DE MENORES

CAPÍTULO I

NOCIONES GENERALES

1. Concepto	11
2. Objeto	12
3. Naturaleza	12
4. Fuentes del derecho de menores	13
5. Contenido	14
6. Ciencias auxiliares	15
7. Método	15
8. Terminología	16
9. Principios	16
10. Jurisdicción especial de menores	16
11. Ubicación	17
12. Proceso de menores	17
13. Derecho de menores y derecho de familia	18
14. Evolución del derecho de menores	18

CAPÍTULO II

MENORES EN SITUACIÓN IRREGULAR

	Pág.
1. Definición	23
2. Doctrina	24
3. Legislaciones	25
4. ¿El menor es delincuente?	27
5. Abandono material y moral	28
1º) <i>Adopción y legitimación adoptiva</i>	30
2º) <i>La afiliación</i>	30
3º) <i>Colocación familiar</i>	30
6. Menores en situación de peligro	31
7. Menores deficientes físicos y mentales	32
8. Organismos de protección	33

CAPÍTULO III

ORGANISMOS JURISDICCIONALES
DE PROTECCIÓN AL MENOR

1. Tribunal de menores	35
2. Juzgados de menores en Colombia	38
Requisitos para ser juez de menores:	
1º) <i>De orden jurídico</i>	39
2º) <i>Versación en ciencias educativas</i>	39
3º) <i>Ejemplar conducta moral</i>	39
4º) <i>Legítimo matrimonio y ser padre o madre de familia</i>	40
3. Competencia de los jueces de menores	40
1º) <i>Competencia en materia penal</i>	41
2º) <i>Competencia en materia civil</i>	45
4. Estructura de los juzgados de menores	46
5. Organismos ejecutivos de protección de menores	47
1º) <i>Organismos autárquicos</i>	47

	Pág.
2º) <i>Con autonomía técnica</i>	48
3º) <i>Organismos desconcentrados</i>	48
4º) <i>Organismo paraestatal</i>	48
6. <i>Policía de menores</i>	51
<i>Codificación</i>	53

CAPÍTULO IV

MEDIDAS REEDUCATIVAS

1. <i>Sistemas y métodos reeducativos para el menor en situación irregular</i>	55
2. <i>Función del juez de menores en la ejecución de la medida</i>	57
3. <i>Protección social y legal de la niñez</i>	61
Según el doctor RAFAEL SAJÓN:	
A) <i>Protección de la salud</i>	61
B) <i>Protección social</i>	61
C) <i>La educación</i>	62
D) <i>La protección jurídica</i>	62
E) <i>Seguridad social</i>	63
4. <i>Las instituciones de reeducación en Colombia</i>	63
5. <i>Diferentes tipos de instituciones</i>	65
1) <i>Hogares transitorios</i>	65
2) <i>Observación. Centros de diagnóstico</i>	66
3) <i>Protección. Centros de bienestar del menor</i>	67
4) <i>Reeducación. Centros de rehabilitación sico-social</i>	68
5) <i>Servicios post-institucionales</i>	68

CAPÍTULO V

EL MENOR ABANDONADO

1. <i>Concepto</i>	71
--------------------------	----

	Pág.
2. Categorías de abandono	71
3. Causas del abandono	73
Cuadro núm. 1. <i>Infracciones de los menores de doce años por abandono moral de los padres</i> (Colombia, 1976)	76
Cuadro núm. 2. <i>Menores ingresados por reincidencia según programa</i> (Colombia, 1975)	77
Cuadro núm. 3. <i>Edad al abandonar el hogar</i>	78
Cuadro núm. 4. <i>Motivos salida del hogar</i>	78
Cuadro núm. 5. <i>Tipos fugas del hogar. Bogotá, 1977</i>	79
Cuadro núm. 6. <i>Causas de la salida bogareña. Bogotá, 1972</i>	79
Cuadro núm. 7. <i>Número de evasiones del hogar. Bogotá</i>	79
Cuadro núm. 8. <i>Motivos de deserción. Bogotá, 1969</i>	80
Cuadro núm. 9. <i>Escolaridad del menor. Bogotá, 1969</i>	80
Cuadro núm. 10. <i>Edad de ingreso institucional. Bogotá, 1975-1976</i>	81
Cuadro núm. 11. <i>Alcance educativo del menor institucionalizado. Bogotá, 1977</i>	81
Cuadro núm. 12. <i>Nivel educativo de los padres de los menores institucionalizados. Bogotá, 1977</i>	82
Cuadro núm. 13. <i>Edad de los gaminos bogotanos. 1976</i>	82
4. Delitos de abandono de la familia	85
Según la siguiente legislación:	
<i>Ley 83 de 1946</i> (art. 78)	86
<i>Ley 75 de 1968</i> (art. 40)	86
<i>Nuevo Código Penal</i>	86

CAPÍTULO VI

ASISTENCIA TUTIVO-CORRECCIONAL

	Pág.
1. Concepto	89
2. Principio tutelar	89
3. Órganos de la función tutivo-correccional	90
4. Proceso reeducativo	91

CAPÍTULO VII

PROTECCIÓN DE LOS DEFICIENTES
FÍSICOS Y MENTALES

1. Fundamento internacional	95
2. Leyes de los Estados	97
3. Principios generales	97

PARTE SEGUNDA

EL DERECHO DE MENORES EN COLOMBIA

CAPÍTULO VIII

LEGISLACIÓN DE MENORES EN COLOMBIA

1. Creación de los juzgados de menores	103
2. Códigos Penal y de Procedimiento Penal de 1936 y 1938	103
A) <i>Libertad vigilada</i>	104
B) <i>Internamiento en una escuela de trabajo</i>	104
C) <i>Internamiento en un reformatorio</i>	104
Conceptos de ENRIQUE FERRI	105
3. Ley orgánica de la defensa del niño	107
4. Evolución posterior	110

	Pág.
5. Ley 75 de 1968	112
a) <i>Creó el delito de inasistencia familiar</i>	112
b) <i>Edad penal en 16 años</i>	113
c) <i>Creó el Instituto Colombiano de Bienestar Familiar</i>	113
d) <i>Dictó normas sobre filiación natural</i>	114
6. Decreto 409 de 1971	114
7. Código Penal nuevo	114
8. Nuevo Código de Procedimiento Penal	115
9. Ley 7ª de 1979	115

CAPÍTULO IX

PROCEDIMIENTO ANTE LOS JUZGADOS PENALES DE MENORES

1. Procedimiento por infracciones penales	121
<i>Iniciación</i>	121
<i>Investigación oficiosa</i>	122
<i>Acción civil</i>	122
<i>Nulidades</i>	122
<i>Acumulaciones</i>	123
<i>Régimen probatorio</i>	123
<i>Procedimiento breve y sumario</i>	124
<i>Práctica de pruebas</i>	124
<i>Resolución del juez de menores</i>	124
<i>Notificaciones</i>	125
<i>Recursos judiciales</i>	125
<i>Exclusión de abogados</i>	125
<i>Prohibiciones en interés del menor</i>	126
2. Medidas judiciales	126
1) <i>Medidas de observación</i>	127
2) <i>Medidas de depósito provisional</i>	127
3) <i>Estudio del menor en casa de observación</i>	127
3. Medidas adoptadas en la sentencia	128

CAPÍTULO X

PROCEDIMIENTO ANTE LOS JUZGADOS
CIVILES DE MENORES

	Pág.
1. Investigación de la paternidad	133
1) <i>Gratuidad</i>	133
2) <i>Requisitos de la demanda</i>	133
3) <i>Admisión de la demanda</i>	134
4) <i>Trámite</i>	135
5) <i>Revisión</i>	136
2. Alimentos	137
3. Proceso ejecutivo para el pago de alimentos	140
4. Impugnación de la legitimidad promovida por menores que no han llegado a los dieciséis años	141
5. Procesos referentes al cambio o suspensión de la patria potestad o de la guarda de un menor	142
6. Reglamentación de visitas	147
7. Ofrecimiento de alimentos	147
8. Proceso de adopción de menores de 18 años	148
<i>Según la ley 5ª de 1975</i>	148
<i>Según el Código Civil</i>	149
<i>Según el nuevo Código Penal (arts. 346 a 348)</i>	151
9. Permiso a un menor para salir del país	158
10. Conceptos de la Academia Colombiana de Jurisprudencia sobre derecho de menores	162
1. <i>¿Puede el defensor de menores presentar la demanda de adopción?</i>	162
a) <i>Concepto</i>	162
b) <i>Problemas sobre adopción</i>	165
2. <i>Problemas sobre derecho de menores</i>	172
<i>Problemas en juicio de menores. (Proyecto de respuesta del académico de número doctor T. JIMÉNEZ B.)</i>	172
3. <i>Preguntas del juez de menores de Yarumal a la Academia</i>	178

	Pág.
<i>Concepto de la Academia como respuesta a una consulta del juez de menores de Yarumal</i>	179
4. <i>Pregunta de un juez de menores a la Academia</i>	182
<i>Ponencia del académico de número doctor CARLOS RAMÍREZ ARCILA</i>	183
5. <i>El Juzgado Promiscuo de Menores de Yarumal pregunta a la Academia sobre lo relativo a la recuperación de menores, y respuesta del académico de número doctor MARCO GERARDO MONROY CABRA</i>	186
<i>Consulta del Juzgado Primero Civil de Menores de Bogotá sobre adopción y respuesta de la Academia mediante concepto del académico de número doctor GUSTAVO ORJUELA HIDALGO</i>	187

CAPÍTULO XI

BASES PARA UN CÓDIGO DEL MENOR Y DE FAMILIA EN COLOMBIA

1. Nuevo derecho de menores	191
2. Legislación de menores en Colombia	194
3. Jurisdicción de familia	197
4. Bases para un Código del Menor y de Familia	204
1º) <i>Necesidad del Código del Menor</i>	204
2º) <i>Fundamentos del Código del Menor</i>	206
5. Principios que deben informar el proceso de menores	213

CAPÍTULO XII

PROTECCIÓN LABORAL DEL MENOR EN COLOMBIA

1. Concepto	219
-----------------------	-----

	Pág.
2. Convenios de la Organización Internacional del Trabajo	219
3. Legislación nacional	221
4. Estatuto del menor trabajador	223

CAPÍTULO XIII

LA ADOPCIÓN

1. Concepto	227
2. Origen	228
3. La adopción como institución de protección del menor	230
4. Adopción plena y adopción simple	231
5. Parentesco adoptivo	235
6. Legitimación adoptiva	237
7. Afiliación	238
8. La adopción en Colombia	239
A. <i>La adopción desde la expedición del Código Civil hasta la ley 140 de 1960</i>	239
B. <i>La ley 140 de 1960</i>	241
C. <i>La ley 5ª de 1975</i>	243
9. Adopción internacional	248
10. Derecho internacional privado	250
1) <i>Sistema de la Convención de La Haya</i>	250
A. <i>Autoridad competente</i>	250
B. <i>Ley aplicable</i>	250
C. <i>Reconocimiento de las adopciones</i>	251
2) <i>Sistema de la Convención Europea sobre adopción de niños</i>	251
3) <i>Tratado de Montevideo de 1889</i>	252
4) <i>Tratado de Montevideo de 1940</i>	252
5) <i>Código Bustamante</i>	253
6) <i>Tratado de Derecho Internacional Privado entre Colombia y Ecuador de 1903</i>	254

	Pág.
7) <i>El restatement of the Law Conflict of Laws</i> . . .	254
8) <i>Las Naciones Unidas y la adopción</i>	254
9) <i>La Organización de Estados Americanos y la adopción</i>	256
11. La adopción en derecho comparado	256
12. Principios aceptados por la doctrina y legislación en materia de adopción	259
13. Reunión de expertos sobre adopción de menores	260
<i>Proyecto de ley uniforme sobre adopción</i>	260
<i>Proyecto de convención sobre la adopción en derecho internacional privado</i>	263
<i>Campo de aplicación de la convención</i>	263
I. <i>Condiciones de fondo</i>	263
II. <i>Condiciones de forma y de procedimiento</i>	264
<i>De la revocación y anulación</i>	264
<i>La jurisdicción competente</i>	265
<i>Disposiciones generales</i>	265
14. Reformas	266
Cuadro núm. 1. <i>Procesos civiles de adopción 1978-1982</i>	268
Cuadro núm. 2. <i>Programas civiles de adopción según colombianos y extranjeros 1980-1982</i>	269

PARTE TERCERA

EL DERECHO DE MENORES EN DERECHO INTERNACIONAL

CAPÍTULO XIV

LOS DERECHOS DEL NIÑO

1. Origen	273
2. Considerandos	273

	Pág.
3. Principios	275
4. Declaración de derechos del retrasado mental	280
5. Declaración sobre el fomento entre la juventud de los ideales de paz, respeto mutuo y comprensión entre los pueblos	282
6. Valor jurídico de las declaraciones sobre derecho del niño	286
7. Las conclusiones de Quito	286
8. Recomendaciones de Rio de Janeiro	287
9. Instituto Interamericano del Niño	287

CAPÍTULO XV

LEGISLACIÓN DE MENORES EN AMÉRICA

1. Antecedentes	289
2. Legislación de menores	289
3. Unificación terminológica	290
4. Codificación	290
5. Derecho comparado	291
<i>Argentina</i>	291
<i>Bolivia</i>	292
<i>Brasil</i>	293
<i>Costa Rica</i>	293
<i>Ecuador</i>	294
<i>El Salvador</i>	294
<i>Guatemala</i>	295
<i>Honduras</i>	295
<i>México</i>	295
<i>Nicaragua</i>	295
<i>Uruguay</i>	296
<i>Venezuela</i>	296
<i>Perú</i>	296
<i>Chile</i>	296
6. Características del derecho de menores en Latino- américa	297

	Pág.
1. <i>Delimitación del sujeto</i>	297
2. <i>Protección constitucional</i>	297
3. <i>Codificación</i>	297
4. <i>Jurisdicción de menores</i>	298
5. <i>Imputabilidad penal</i>	298
6. <i>Adopción</i>	298
7. Características del proceso de menores	300
8. Derecho de familia y derecho de menores	300
9. Legislación sobre deficientes físicos y mentales	300

CAPÍTULO XVI

JURISDICCIÓN DE FAMILIA

1. Justificación	301
2. Ley 5ª de 1977	302
3. Una verdadera jurisdicción de familia	304
4. Distintos proyectos sobre jurisdicción de familia	305
5. Conclusiones	306

CAPÍTULO XVII

CONCLUSIONES

Sobre el análisis efectuado en este estudio	309
<i>Conclusiones aprobadas en la sesión de clausura del Cuarto Congreso Académico Nacional de Jurisprudencia</i>	314
Sentencia número 62 de 1983, de la Corte Suprema de Justicia-Sala plena, <i>sobre petición declaratoria de in- equilibrio</i> (C. de P. P., art. 646).	317
I. <i>Texto de la norma acusada</i>	317
II. <i>Fundamentos de la demanda</i>	317
III. <i>El procurador</i>	319

	Pág.
IV. Consideraciones de la Corte	320
Primera.— <i>La competencia y el principio de la cosa juzgada</i>	320
Segunda.— <i>Las leyes de facultades extraordinarias</i>	323
Tercera.— <i>El debido proceso, el derecho pleno de defensa y la igualdad de las personas ante la ley y de las partes ante el juez</i>	325
Cuarta.— <i>La abogacía</i>	329
V. Decisión	332
<i>Salvamento de voto del magistrado doctor FERNANDO URIBE RESTREPO</i>	332
<i>Salvamento de voto de los magistrados doctores CARLOS MEDELLÍN, RICARDO MEDINA MOYANO, LUIS CARLOS SÁCHICA, HUMBERTO MURCIA BALLEÓN, HÉCTOR GÓMEZ URIBE, FERNANDO URIBE RESTREPO y DANTE L. FIORILLO PORRAS</i> ...	334
<i>Salvamento de voto del magistrado DANTE L. FIORILLO PORRAS</i>	344

A P É N D I C E

DECRETOS Y LEYES PERMANENTES SOBRE DERECHO DE MENORES

Ley 83 de 1946, <i>Orgánica de la defensa del niño</i>	351
<i>Del procedimiento en caso de infracciones penales</i> ..	353
<i>De las medidas adoptadas por el juez</i>	359
<i>De la guarda de menores</i>	362
<i>De los alimentos</i>	363
<i>De la investigación de la paternidad</i>	365
<i>Del Consejo Nacional de Protección Infantil</i>	367
<i>De los comités departamentales</i>	371
<i>Del trabajo de menores</i>	371
<i>Protección moral y física de los menores</i>	372

	Pág.
<i>Disposiciones varias</i>	374
Decreto 1818 de 1964, <i>por el cual se crea el Consejo Colombiano de Protección Social del Menor y de la Familia, se organiza la actual División de Menores del Ministerio de Justicia y se dictan otras disposiciones</i> ..	376
Título I. <i>Disposiciones generales</i>	376
Título II. <i>Del Consejo Colombiano de Protección Social del Menor y de la Familia, de los comités seccionales y municipales</i>	379
Capítulo I. <i>Sede y composición del Consejo Colombiano de Protección Social del Menor y de la Familia</i>	379
Capítulo II. <i>Funciones del Consejo Colombiano de Protección Social del Menor y de la Familia</i>	379
Capítulo III. <i>Comités seccionales</i>	380
Título III. <i>De la División de Menores</i>	382
Capítulo I. <i>Funciones generales</i>	382
Capítulo II. <i>Estructura de la División</i>	383
Título IV. <i>De las relaciones entre los juzgados de menores y las instituciones públicas o privadas de observación, protección y rehabilitación</i>	384
Título V.	385
Ley 27 de 1974, <i>por la cual se dictan normas sobre la creación y sostenimiento de centros de atención integral al pre-escolar, para los hijos de empleados y trabajadores de los sectores público y privado</i>	385
Decreto 206 de 1975, <i>por el cual se reglamenta el artículo 2º de la ley 24 de 1974</i>	388
Ley 5ª de 1977, <i>por la cual se confieren unas facultades extraordinarias y se dictan otras disposiciones</i>	390

	Pág.
Ley 7ª de 1979, <i>por la cual se dictan normas para la protección de la niñez, se establece el Sistema Nacional de Bienestar Familiar, se reorganiza el Instituto Colombiano de Bienestar Familiar y se dictan otras disposiciones</i>	393
Título I. <i>Objeto de esta ley</i>	393
Título II. <i>De la protección a la niñez</i>	394
Título III. <i>Del Sistema Nacional de Bienestar Familiar</i>	395
Título IV. <i>El Instituto Colombiano de Bienestar Familiar</i>	397
Capítulo I. <i>Constitución y domicilio</i>	397
Capítulo II. <i>Objetivos y funciones</i> ...	397
Capítulo III. <i>Régimen administrativo</i> ..	400
Capítulo IV. <i>Régimen jurídico</i>	404
Capítulo V. <i>Régimen financiero</i>	405
Capítulo VI. <i>De la vigilancia fiscal</i> ...	407
Título V. <i>Vigencia de esta ley</i>	407
Proyecto de ley, <i>por la cual se establece la jurisdicción de familia, se otorgan facultades extraordinarias al presidente de la República y se dictan otras disposiciones</i>	408
Exposición de motivos del proyecto de ley por la cual se establece la jurisdicción de familia, se reviste de facultades extraordinarias al presidente de la República y se dictan otras disposiciones	412
Proyecto de ley núm. 63 de 1983, <i>por la cual se crea la jurisdicción de familia</i>	418
Capítulo I. <i>Jurisdicción y competencia</i>	418
Capítulo II. <i>Actuación procesal</i>	421
Capítulo III. <i>Procedimiento ordinario</i>	425
Capítulo IV. <i>Procedimientos especiales</i>	430
I. <i>Alimentos</i>	430
II. <i>Declaración de ausencia y presunción de muerte</i>	431
III. <i>Interdicciones</i>	433

	Pág.
Capítulo V. <i>Otros procesos</i>	435
IV. <i>Sucesiones</i>	435
V. <i>Separación de cuerpos y divorcio por acuerdo</i>	435
VI. <i>Separación de cuerpos en matri- monios católicos</i>	436
Capítulo VI. <i>Disposiciones generales</i>	436
Exposición de motivos al proyecto de ley número 63 de 1983	437
1. <i>Consideraciones generales</i>	437
2. <i>La situación en Colombia</i>	438
3. <i>El proyecto en sí</i>	440
4. <i>Conclusiones</i>	442
Bibliografía	445