

CECILIA P. GROSMAN
SILVIA MESTERMAN

MALTRATO AL MENOR

*El lado oculto
de la escena familiar*

Segunda edición actualizada y ampliada

Reimpresión



RIVADAVIA 1225 - CIUDAD DE BUENOS AIRES

ÍNDICE

PREFACIO	9
----------------	---

CAPÍTULO I

INTRODUCCIÓN AL PROBLEMA

1. Objetivos	23
2. Por qué y para qué el estudio del maltrato a los niños	24
3. Visualización del problema. Datos estadísticos	25

CAPÍTULO II

DEFINICIÓN, CARACTERIZACIÓN Y ETIOLOGÍA DEL MALTRATO INFANTIL. NUESTRO ENFOQUE DEL PROBLEMA

1. Definiciones y caracterizaciones	41
a) Definiciones conceptuales del maltrato infantil	41
b) Caracterización del maltrato físico y del abuso sexual	44
2. Teorías explicativas del maltrato infantil	48
a) Introducción	48
b) Teorías acerca del maltrato infantil	49
1) Modelo intrapersonal	49
2) Modelo psicosocial	50
3) Modelo sociocultural	53
c) Teorías explicativas del incesto	57
1) Modelo intrapersonal	58
2) Modelo psicosocial	59
3) Modelo sociocultural	60
3. Nuestro encuadre teórico del maltrato infantil	61
a) Introducción	61
b) Supuestos explícitos e implícitos en la formación de las familias. Nacimiento y crianza de los hijos	61
1) Supuestos explícitos	62
2) Supuestos implícitos	63

c) El poder diferenciado de la madre y del padre con los hijos dentro de la sociedad actual	65
d) El individuo. El sistema familiar violento. El macrocontexto	67
e) Las interacciones violentas: maltrato de los niños	71
f) Expectativas diferentes del rol materno y paterno. Su relación con el maltrato físico y el abuso sexual	73

CAPÍTULO III

EL MALTRATO INFANTIL COMO HECHO HISTÓRICO-CULTURAL

El maltrato infantil como hecho histórico-cultural	77
--	----

CAPÍTULO IV

EL MALTRATO DEL NIÑO Y DEL ADOLESCENTE EN LA INSTANCIA JURÍDICA

1. Cuáles son los recursos legales frente al maltrato físico o el abuso sexual	95
a) Normas constitucionales	95
1) El modelo democrático en el funcionamiento de la familia	95
2) Los derechos humanos de carácter civil	97
i) El maltrato físico y psíquico, y el abuso sexual	97
ii) El abandono y la negligencia física y emocional	97
3) Normas destinadas a la visualización, investigación, protección y tratamiento del abuso de niños y adolescentes	98
4) Normas que aseguran el acceso a la justicia, un recurso efectivo y un proceso justo ante actos de maltrato	99
5) Efectividad inmediata de las normas constitucionales ...	99
6) Reconocimiento y protección de los derechos humanos en el seno de la familia	102
7) La acción de amparo	104
b) En el orden provincial	105
2. Normas penales y procesales penales	105
a) Denuncia de los hechos de maltrato físico y abuso sexual ..	105
1) Quiénes pueden formular la denuncia	105
2) Quiénes están obligados a hacer la denuncia. Prohibiciones. El secreto profesional	107
i) El ciudadano común	107
ii) Los funcionarios públicos	107
iii) Los médicos y demás personas que ejerzan cualquier rama en el arte de curar	108

iv) El secreto profesional	108
v) Prohibición de denuncia	111
3) Efectos de la denuncia	111
b) Maltrato físico	112
1) Sanciones del Código Penal	112
2) Normas sancionatorias contenidas en otras leyes	114
c) Abuso sexual	114
1) Delitos contemplados	114
2) Agravación de las penas para los padres o guardadores	117
3) El incesto	118
4) Abandono de personas	118
5) La negligencia del progenitor o su sustituto en el cuidado del niño	119
6) Reducción a servidumbre y privación de la libertad	119
d) Procedimiento. Medidas judiciales	121
e) Medidas protectoras	124
f) Sistema penal de la "probation"	127
g) Normas civiles	128
1) El deber de crianza y educación a cargo de los padres o sus sustitutos	128
2) El derecho de corrección de los padres	129
3. Supuestos explícitos e implícitos	131
a) El derecho-deber de educar y el uso de la violencia como instrumento educativo	131
b) El derecho de corrección "moderado" y las prácticas sociales	133
c) El deber de obediencia del hijo	135
d) La violencia como efecto del funcionamiento de los supuestos explícitos e implícitos	137
e) Los derechos del menor. Encuentro entre lo público y lo privado	139
f) Conclusiones	142

CAPÍTULO V

LA LEY DE PROTECCIÓN CONTRA LA VIOLENCIA FAMILIAR

1. Finalidades de la ley	143
2. Naturaleza del proceso	144
3. Comprensión del concepto "lesiones" o "maltrato físico o psíquico"	145
4. Remisión de la causa al juzgado penal	146
5. Quién puede beneficiarse de las medidas. Qué se entiende por grupo familiar	147
6. Cómo debe hacerse el señalamiento	150
7. Quiénes están autorizados para informar los hechos al juez de familia	151

a) Cuando se trata de adultos	151
b) Cuando se trata de menores o incapaces	152
1) Representantes legales	152
2) Servicios asistenciales, sociales y educativos, profesiona- les de la salud y funcionarios públicos	153
3) Información de los hechos por cualquier ciudadano	156
4) El menor o incapaz	157
5) Información de los hechos al Ministerio Público de Meno- res. Inmunidad de los denunciantes	157
6) Recepción y registro de las denuncias	157
8. El diagnóstico preliminar, el diagnóstico de interacción fami- liar y otros informes	158
a) Diferentes diagnósticos	158
b) Quiénes pueden realizar tales diagnósticos	160
9. Medidas cautelares	161
a) Verosimilitud de los hechos	161
b) Amplias facultades judiciales	162
c) Exclusión de la vivienda	163
d) Alimentos, guarda de hijos y régimen de comunicación	164
e) Apelación. Incumplimiento de las medidas	164
10. La audiencia prevista en el art. 5 de la ley	164
a) Su finalidad	164
b) La asistencia a los programas terapéuticos o educativos	165
c) La terapia dentro del marco del proceso judicial	166
1) Evaluación del recurso	166
2) Quiénes realizan los tratamientos terapéuticos o educa- tivos	167
3) Pautas de intervención. Control de las terapias	168
11. Competencia	169
a) Interpretación de la norma	169
b) Leyes provinciales de protección contra la violencia fami- liar	169
12. Evaluación crítica de la ley	171
13. El acceso a la justicia. Conocimiento de la ley. Asistencia ju- rídica. Medidas para hacer efectiva la ley	174

CAPÍTULO VI

METODOLOGÍA. FUENTES DE RECOLECCIÓN DE DATOS

1. Fuentes de datos secundarios	178
2. Fuentes de datos primarios	178

CAPÍTULO VII

ANÁLISIS Y RESULTADOS DE LA
COMPULSA DE EXPEDIENTES JUDICIALES DE
MALTRATO FÍSICO Y ABUSO SEXUAL

1. Metodología	179
2. Características de la muestra y limitaciones	180
3. Determinación de las categorías de maltrato consideradas en la muestra	181
4. Resultados	183
a) Datos del menor víctima	183
1) Sexo del menor	183
2) Edad del menor	184
3) Nivel de instrucción	185
4) Trastornos físicos y psíquicos del menor	186
b) Datos base del autor del hecho	187
1) Sexo del autor del hecho	187
2) Edad del autor del hecho	189
3) Nivel de instrucción del autor del hecho	190
4) Ocupación del autor del hecho	191
5) Las categorías ocupacionales como indicadoras del nivel económico-social	192
6) Trastornos físicos y/o psíquicos del autor del hecho	193
c) Datos familiares y ambientales	196
1) Tipos de familias	196
2) Tipo de vínculo entre el autor del hecho y la víctima	198
d) Características del hecho	200
1) Tipos de lesión	200
2) Niveles de gravedad	200
3) Niveles de gravedad y tipo de estructura familiar	201
4) Abuso sexual. Medios que lo acompañan	202
e) Contexto del maltrato físico y/o abuso sexual	202
1) Maltrato previo	202
2) Presencia de otras personas en el momento del incidente	203
3) Personas que hacen conocer el hecho	203
4) Complicidad en el hecho violento	204
f) Motivos aducidos para justificar el maltrato y el abuso sexual	204
g) Desarrollo del proceso judicial	206
1) Institución que recibe la primera noticia del hecho	206
2) Reconocimiento del hecho	207
3) Declaración de testigos y de la víctima	208
4) Prueba del hecho	209
5) Resultado del proceso	210
6) Disposición del menor	211
5. Síntesis de los resultados obtenidos	213

CAPÍTULO VIII

ANÁLISIS DEL CONTENIDO DE FALLOS JUDICIALES
CON RELACIÓN AL MALTRATO FÍSICO Y ABUSO SEXUAL

1. Metodología.....	217
2. Maltrato físico	218
a) Efectividad de la ley	218
b) El derecho de corrección de los padres como justificante del castigo corporal. Tipo permisivo. Exceso.....	218
c) Comportamiento, creencias e ideología de los protagonistas frente al maltrato físico del menor	222
d) La participación o complicidad del cónyuge o concubino	226
3. El abuso sexual	227
a) El discurso judicial	227
b) Datos fácticos. Conducta de los protagonistas en el proceso	233
1) Actitud del autor del hecho	233
2) Actitud de la cónyuge o concubina	235
3) Actitud de la víctima	236

CAPÍTULO IX

ESTUDIO DE CASOS

1. Introducción	239
a) Objetivos del estudio.....	239
b) Limitaciones en el tratamiento del tema	240
c) Metodología	241
2. Los casos. Aspectos contextuales	243
3. Dimensión: características de la violencia	257
4. Dimensión: valores y creencias familiares	267
5. Dimensión: valores y creencias institucionales	276
6. Dimensión: procedimiento institucional	283

CAPÍTULO X

LUGAR QUE OCUPA EL CASTIGO CORPORAL
ENTRE LOS MÉTODOS DISCIPLINARIOS
UTILIZADOS EN LA FAMILIA

1. Introducción	289
2. Metodología.....	289
3. Análisis de las entrevistas	291
a) Descripción de la población	291
b) Concepciones educativas	293

c) Conflictos en la crianza	298
d) Métodos educativos	300
4. Conclusiones	306
Alternativas educativas en la resolución de conflictos y el castigo corporal	306

CAPÍTULO XI

INFORMANTES: ENTREVISTAS
Y DECLARACIONES PERIODÍSTICAS

1. Introducción	311
2. Metodología	312
3. Resultados y análisis de las entrevistas e informaciones periodísticas	313
a) Descripción del fenómeno	313
1) Invisibilidad	313
2) Explicaciones de la invisibilidad	314
3) Relevancia social del fenómeno	315
4) Consecuencias sobre el menor y la familia	315
5) Comentarios	316
b) Descripción de los protagonistas	318
1) Características de la víctima	318
2) Características del victimario	319
3) Características del grupo familiar	320
4) Historia previa de maltrato o abuso	321
5) Comentarios	322
c) Motivaciones y actitudes de los protagonistas	324
1) Factores externos e internos	324
2) Motivos aducidos por el victimario	325
3) Actitudes del cónyuge o compañero	325
4) Efectivización de las denuncias	326
5) Comentarios	327
d) Procedimiento institucional	328
1) Actuaciones	328
2) Prueba del hecho	330
3) Sentencias. Condenas	331
4) Disposición del menor	331
5) Efectividad de la ley	333
6) Comentarios	335
e) Medidas a implementar	337
1) Tratamiento	337
2) Prevención	339
3) Comentarios	342
4. Intercambio en el Hospital de Niños "Ricardo Gutiérrez"	343
a) Introducción	343
b) Situación de la institución cuando se iniciaron los encuentros	344

c) Etapas de intercambio	345
1) Etapa 1	345
2) Etapa 2	346
3) Etapa 3	347
d) Conclusiones	348

CAPÍTULO XII

INSTRUMENTOS INTERNACIONALES Y LEGISLACIÓN COMPARADA

1. Reglas de carácter internacional y regional	349
a) Declaraciones y compromisos de carácter internacional relativos a la infancia	350
1) Declaración de los Derechos del Niño (1959)	350
2) Convención sobre los Derechos del Niño	351
b) Declaraciones vinculadas al tema de la violencia doméstica	353
1) Declaración sobre los Principios Fundamentales de Justicia para las Víctimas de Delitos y del Abuso del Poder (aprobada por la Asamblea General de las Naciones Unidas en 1985)	353
2) Séptimo Congreso de las Naciones Unidas sobre Prevención del Delito y Tratamiento del Delincuente (Milán, 1985)	353
3) Octavo Congreso de las Naciones Unidas sobre Prevención del Delito y Tratamiento del Delincuente (La Habana, 28/8 al 7/9/90)	354
4) Convención Interamericana para Prevenir, Sancionar y Erradicar la Violencia contra la Mujer (1994)	355
2. Legislación comparada	356
a) El niño como sujeto de derechos en el ejercicio de la autoridad parental	356
b) Alcance del derecho de corrección de los padres	363
c) Denuncia del maltrato	366
1) Aspectos que se consideran	366
2) Hechos que definen una situación de maltrato	367
3) Quiénes pueden denunciar el maltrato. Su carácter facultativo u obligatorio	371
4) El incumplimiento de la obligación de denunciar acarrea sanciones	375
5) Responsabilidad civil por omisión de denunciar el maltrato infantil	376
6) Inmunidad civil y penal para las personas que denuncian el maltrato	376
7) El secreto profesional	377
d) Organización institucional frente al maltrato	379

1) El modelo de intervención institucional	379
2) Estrategias de carácter social y administrativo	383
i) Organismo centralizador de las denuncias	383
ii) Coordinación de los recursos	384
iii) Unidades especializadas para la atención de las víctimas de maltrato y violencia intrafamiliar	384
e) El procedimiento judicial frente a los casos de maltrato	386
1) Competencia	386
2) Guardas de emergencia o transitorias	387
3) Intimaciones o medidas temporarias de carácter personal y patrimonial	389
i) Medidas protectoras de carácter personal	389
ii) Medidas protectoras de carácter patrimonial	390
iii) Duración de las medidas	390
iv) Sanciones en caso de incumplimiento de las medidas protectoras	390
4) El procedimiento judicial	391
i) Proceso autónomo de tutela	391
ii) Representante del menor	392
iii) Las normas del debido proceso y la protección de la víctima durante el juicio	395
iv) Garantías para el imputado	397
v) Testimonio del cónyuge y de la víctima	397
f) Disposiciones frente a la comprobación del maltrato o negligencia. Responsabilidad de los padres o guardadores	402
1) Medidas de control de la autoridad parental. Asistencia a la familia. Protección del niño o del adolescente	402
2) Efectos de la violencia familiar sobre las decisiones relativas a la guarda o régimen de comunicación con los hijos. El interés superior del niño	407
3) Disposiciones sancionatorias	409
i) Sanciones adoptadas en el ámbito penal	409
ii) Sanciones adoptadas en el ámbito civil	410
iii) Medidas sustitutivas de la pena	411
g) Responsabilidad civil de los padres o guardadores	412
h) Responsabilidad de los funcionarios públicos, el Estado y las personas obligadas a denunciar el hecho violento	415
i) Conclusiones	417

CAPÍTULO XIII

CONCLUSIONES. LINEAMIENTOS DE LA ACCIÓN

1. Conclusiones generales	419
2. Cómo debe ser entendido el deber de crianza y educación de los padres o guardadores	421
3. Cómo debe ser entendido un derecho de corrección moderado	426

a) La proscripción del castigo corporal	426
b) Los límites que deben poner los padres	427
4. El deber de educación y crianza y el abuso sexual	429
5. Lineamientos de acción frente al maltrato infantil	431
a) Introducción	431
b) Prevención	436
1) Concepto y clases	436
2) Objetivos	438
i) Generales	438
ii) Específicos	438
3) Acciones comprendidas en la prevención primaria	439
i) Políticas de carácter social	439
ii) Programas que propicien un cambio en la conciencia social	440
iii) Programas que propicien la difusión de recursos existentes en diferentes ámbitos	441
iv) Programas preventivos a nivel de la familia y la comunidad	442
v) Programas informativo-educativos dirigidos a los padres	442
vi) Programas informativos dirigidos a profesionales, personal de diferentes ámbitos institucionales y educadores	444
vii) Programas informativo-educativos dirigidos a los niños	444
c) Evaluación de riesgo y diagnóstico	446
d) Intervenciones	447
1) Creación de organismos sociales receptores de las denuncias	447
2) Tipos de intervenciones	448
3) Centros especializados de carácter interdisciplinario	450
i) Objetivos	450
ii) La experiencia de un centro comunitario	450
4) Coordinación. Creación de redes	451
i) Padres anónimos	452
ii) Programas de ayuda mutua	452
iii) Programas de apoyo en situaciones críticas	452
iv) Gabinetes escolares	453
v) Hogares transitorios	453
e) Evaluación de resultados	454
f) Capacitación y programas de entrenamiento	454
1) Características de la capacitación	454
2) Destinatarios de la capacitación	457
3) Metodología	458
g) Bases para las reformas en el plano legal-judicial	459
1) Tratamiento específico del maltrato del niño por sus padres o sustitutos. Los tribunales de familia. Competencia	459

1) Establecer un proceso autónomo, dentro del cual se adopten las medidas cautelares	461
II) Creación de un sistema que afirme la responsabilidad del autor	461
2) Denuncia de los hechos. Quiénes pueden denunciar el maltrato. Su carácter facultativo u obligatorio	462
3) Inmunidad para los denunciantes	464
4) Medidas de emergencia	464
5) La tutela jurisdiccional y el respeto del principio de legalidad en los procesos penales y civiles	465
I) El acceso a la justicia	465
II) El derecho del niño víctima a ser oído. Las garantías del debido proceso	466
III) El derecho del niño a tener su representante legal ..	468
IV) Garantías para el imputado	469
6) Establecer un adecuado sistema probatorio	469
I) Amplia libertad probatoria. Eliminación de las restricciones en materia de prueba testimonial	469
II) El testimonio de la víctima	470
III) Respeto del niño o adolescente en el proceso judicial ..	473
7) Disposición del niño o adolescente como medida excepcional	475
8) Sanciones para el autor	478

APÉNDICE

Instrumentos de recolección de datos	485
I. Ficha de análisis de expedientes judiciales	485
II. Ficha para la entrevista a padres/madres	501
Ley 24.417. Protección contra la Violencia Familiar	507
Decreto 235/96. Reglamentación de la ley 24.417	509
Anexo I. Formulario para denuncias de violencia familiar	513
Registro de Denuncias. Sistema informatizado	515
Servicios de asesoramiento y ayuda para las víctimas del maltrato infantil	521
Servicios de atención de la violencia familiar en centros de salud	522
Otros organismos de atención de la violencia familiar	523
BIBLIOGRAFÍA	533