



ÍNDICE GENERAL

Prólogo

n

XXXVII

XLIX

Primera Sección

INFANCIA Y DERECHOS HUMANOS

Título I

INFANCIA, DERECHOS HUMANOS Y ESPECIALIDAD

Capítulo 1

RECICLANDO TENSIONES EN DERECHOS HUMANOS DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES: ESPECIALIDAD VS. "NIÑOLOGÍA"

Por *Marisa Herrera*

I. Objetivos: desentrañando enigmas aún
subsistentes 5

II. Especialidad no significa un nuevo "derecho de menores" con otra denominación	11
III. Cuando los eslóganes priman y el contenido aún no aparece en todo su esplendor	13
IV. Cuando las nociones de representación, complementariedad y autonomía no terminan de arribar	16
V. Cuando la figura del abogado del niño se convierte en una herramienta hábil para interpelar a la "niñología"	23
VI. Breves palabras de cierre	25

Capítulo 2

LOS PELIGROS DEL LENGUAJE Y EL DERECHO DE LOS NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES: UNA MIRADA DESDE LA PSICOLOGÍA

Por *Valeria Duran de Kaplan*

I. Menos afirmaciones y más preguntas: el lenguaje como vehículo hacia una verdadera escucha	27
II. La comunicación: es un juego invisible	28
III. Una entrevista: un encuentro de dos culturas	29
IV. El lenguaje tiene sus peligros	30
V. La imposibilidad de comunicar quiere comunicar algo	31
VI. Recortando realidades	31
VII. Conclusiones	32

Capítulo 3

LA PERSPECTIVA DE DERECHOS HUMANOS EN LAS RELACIONES DE FAMILIA E INFANCIA

Por *Nora Lloveras*

I. Los derechos humanos	33
II. Los derechos humanos y las relaciones de familia e infancia	41
III. La perspectiva de cara a la familia y a la niñez y adolescencia	50
IV. El Código Civil y Comercial Unificado de la Nación	55
V. Conclusiones: a modo de cierre	59

Capítulo 4

VULNERABILIDAD, INFANCIA Y PROTECCIÓN ESPECIAL. SOBRE LA ESPECIFICACIÓN DE DERECHOS HUMANOS FUNDAMENTALES COMO TUTELA REFORZADA DE PROTECCIÓN

Por Silvia Eugenia Fernández

I. El proceso de especificación de los derechos humanos en el área de infancia	66
II. Principios y estándares estructurales en favor de niños, niñas y adolescentes	70
1. El reconocimiento del niño como sujeto de derecho	71
2. El principio de interés superior del niño	72
3. El principio de protección especial de infancia	74
4. El derecho del niño a ser oído	75
5. Autonomía progresiva de niñas, niños y adolescentes	77
6. El principio de no discriminación	79
III. La noción de vulnerabilidad y su eficacia como elemento corrector	79
IV. La reformulación de la "protección especial" estatal de la infancia. La vulnerabilidad como principio ético multidimensional	80
V. Palabras de cierre	84

Capítulo 5

EL PRINCIPIO DE "PROTECCIÓN ESPECIAL" DE LAS NIÑAS Y LOS NIÑOS. MODELOS DE RECONOCIMIENTO Y PROTECCIÓN DE DERECHOS

Por Ignacio Campoy Cervera

I. Introducción	85
II. Los planteamientos del proteccionismo "tradicional"	87
1. La importancia de la concepción del niño	89
2. El carácter legitimador de la protección del interés del niño	90
2.1. Los padres como protectores naturales de los intereses de los niños	91
2.2. El Estado como protector del interés del niño	95
2.3. El reconocimiento y la protección de los derechos de los niños fuera del discurso de los derechos humanos: titulares sólo de ciertos derechos y sin ninguna capacidad de ejercerlos	97
III. Los planteamientos del proteccionismo "renovado"	99
1. La importancia de la concepción del niño	100
2. La trascendencia de los principios de la protección del interés superior del niño y la protección del derecho del niño a participar en todos los asuntos que le afecten	102
3. Los límites del proteccionismo "renovado" en la incorporación de los derechos de los niños en el modelo de los derechos humanos	110

Capítulo 6

ESTÁNDARES INTERNACIONALES LATINOAMERICANOS EN MATERIA DE INFANCIA. VISIÓN JURISPRUDENCIAL DE LA CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS

Por Aída Kemelmajer de Carlucci

I. Punto de partida. Los tratados de Derechos Humanos como instrumentos generadores de derechos individuales exigibles	115
II. La niñez y los tratados internacionales de Derechos Humanos	115
III. Los efectos vinculantes de la jurisprudencia de la Corte IDH	116
IV. La "incomodidad" de algunos	117
V. Límites de este trabajo	118
VI. El encuentro del mundo de los derechos del niño con el de los derechos humanos de todas las personas	119
VII. Artículos de la Convención interamericana que se refieren específicamente a los niños	119
VIII. El lenguaje	120

IX. Algunos hitos en la jurisprudencia de la Corte IDH	121
X. Pautas generales de interpretación	122
XI. Concepto de niño. El embrión in vitro	122
XII. Relevancia del ataque	123
XIII. Un principio básico: el niño sujeto de derechos	123
XIV. Dos reglas reiteradas	123
XV. Las acciones positivas. Las medidas de protección del art. 19	124
XVI. Las medidas de protección del art. 19 y la sanción penal contra quien ataca el derecho de los niños	126
XVII. El interés superior del niño como marco definitorio de las medidas de acción positiva de protección	127
XVIII. El interés, superior del niño y su violación por el transcurso del tiempo	128
XIX. Un reconocimiento que no impide las reglas anteriores	130
XX. El principio de la autonomía progresiva, unido al del interés superior	131
XXI. Algunos derechos especialmente amparados	131
1. Derecho a la vida. Generalidades. Desaparición, tortura y muerte de niños y adolescentes	131
2. El derecho a la salud y a la educación	135
3. Derecho a la identidad, al nombre, y a los papeles	136
4. Derecho a vivir con la familia de origen	137
XXII. Conclusiones provisionales	138

Capítulo 7

EL PRINCIPIO DE IGUALDAD Y NO DISCRIMINACIÓN EN MATERIA DE INFANCIA. LA MULTICULTURALIDAD

Por Verónica Spaventa

I. ¿De qué hablamos cuando hablamos de “igualdad”, “discriminación” y “multiculturalidad”? 139	
II. Hacia la construcción de un derecho ¿plural?	146
III. Del ¿imposible? o ¿impostergable? diálogo intercultural	157

Capítulo 8

LA INTERPRETACIÓN DE LA CONVENCION SOBRE LOS DERECHOS DEL NIÑO A MÁS DE DOS DÉCADAS DE SU SANCIÓN

Por Mary Beloff

159

Capítulo 9

EL ROL DEL COMITÉ DE LOS DERECHOS DEL NIÑO EN LA CONSTRUCCIÓN DE UNA DOCTRINA VINCULANTE EN MATERIA DE PROMOCIÓN Y PROTECCIÓN DE DERECHOS

Por María Silvia Villaverde

I. La Convención sobre los Derechos del Niño	173
II. Deber estatal de adecuación	174
III. El Comité de los Derechos del Niño	176
1. Sistema de informes estatales y observaciones finales	179
2. Informes de la Argentina y observaciones finales	179
3. Observaciones generales	180
4. Observación General 5 sobre Principios Generales	182
5. Días de debate general	182
6. Procedimientos del Protocolo Facultativo relativo a un procedimiento de comunicaciones	183

IV. Reconocimiento de los Comités	185
1. Reconocimiento de los Comités como “intérpretes autorizados” por la Corte Suprema de Justicia de la Nación	186
1.1. Comité de los Derechos del Niño	186
1.2. Comité de Derechos Económicos, Sociales y Culturales	187
1.3. Otros Comités	188
2. Reconocimiento por la Corte Internacional de Justicia	188
3. Reconocimiento por la Corte Interamericana de Derechos Humanos	189
V. Proceso de armonización local conforme a una interpretación evolutiva del derecho internacional de derechos humanos	191

Capítulo 10

NECESIDAD DE UNA FORMACIÓN UNIVERSITARIA ESPECIALIZADA EN DERECHOS DE INFANCIA

Por Nelly Minyersky

I. Introducción	195
II. Los derechos de la niñez en la historia. Constitucionalización de sus derechos	195
III. Derecho. Infancia. Enseñanza	198
IV. Hablando de interdisciplina.	203
1. Pluridisciplina, transdisciplina e interdisciplina	203
2. Interdisciplina	204
3. El cómo y el cuándo de la interdisciplina	206
V. Breve racconto de la historia de la Maestría y Carrera de Especialización en Problemáticas Sociales Infanto Juveniles de la Universidad de Buenos Aires.	207
VI. Colofón	209

Título II

DERECHOS FUNDAMENTALES DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES

Capítulo 1

EL DERECHO A LA VIDA DEL NIÑO EN EL COMPLEJO TAPIZ DE DERECHOS HUMANOS. EL DERECHO A LA VIDA DEL NIÑO COMO PERTENECIENTE, AL MISMO TIEMPO, AL DOMINIO DE LOS DERECHOS CIVILES Y POLÍTICOS, COMO AL DE LOS DERECHOS ECONÓMICOS, SOCIALES Y CULTURALES

Por Ida Scherman

I. El derecho a la vida del niño	217
II. La interpretación expansiva del derecho a la vida	219
III. El legado de Villagrán Morales y la indivisibilidad de los derechos humanos	225
IV. El derecho a la vida del niño, el derecho al cuidado y la protección de la salud	228
V. El derecho a la vida, a la salud de los niños desde la perspectiva de la justicia	231
VI. Los derechos del niño como una demanda de igualdad sustantiva. El derecho a la vida, el derecho a la salud, el derecho a la vivienda y a vivir sin violencia en un fallo de la Suprema Corte de la provincia de Buenos Aires	235

Capítulo 2

EL DERECHO DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES AL CUIDADO DE SU PROPIO CUERPO. UNA CUESTIÓN DE AUTONOMÍA, LIBERTAD, INTEGRIDAD, LIBRE DESARROLLO DE LA PERSONALIDAD Y DIGNIDAD

Por Eleonora Lamm

I. Introducción	239
II. Autonomía progresiva y derecho del niño al cuidado de su propio cuerpo.	
Competencia	241
1. Precisiones terminológicas	244
2. Recepción legal y jurisprudencial	245

III. El derecho del niño en el cuidado de su propio cuerpo y la ley 26.529 de Derechos del Paciente en su Relación con los Profesionales e Instituciones de la Salud	252
1. Derechos de los NNA en materia de salud. ¿Derecho a decidir?	252
2. Intervención en caso de conflicto	254
3. Derecho a ser informado. Confidencialidad	255
4. Derecho a no decidir	260
IV. El derecho del niño al cuidado de su propio cuerpo en el Código Civil y Comercial	261
1. Generalidades	261
2. Derecho del NNA al cuidado de su propio cuerpo	263
2.1. El sistema	265
2.2. ¿Quién evalúa la competencia para los actos médicos?	269
2.3. Análisis de los distintos supuestos comprendidos en el art. 26	273
2.4. Directivas anticipadas	296
V. Brevísimas palabras finales	299

Capítulo 3

SALUD SEXUAL Y PROCREACIÓN RESPONSABLE DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES. PERSPECTIVA DE GÉNERO Y ACTUACIÓN DEL ESTADO

Por Luz María Pagano

I. Introducción	301
II. Marco conceptual	301
III. Marco normativo internacional y nacional	304
IV. Responsabilidad parental versus obligación del Estado	314
V. El ejercicio de los derechos sexuales y reproductivos por parte de las niñas, niños y adolescentes	318
VI. El quehacer del Estado	324
VII. Breve reflexión final	327

Capítulo 4

LA BIOÉTICA COMO HERRAMIENTA PARA EL ABORDAJE DE CONFLICTOS EN MATERIA DE DERECHOS FUNDAMENTALES DE NIÑAS, NIÑOS Y ADOLESCENTES

Por Pedro Federico Hooft y Geraldina J. Picardi

I. A modo de introducción	330
II. Una aproximación a la mirada Bioética	332
III. Principios bioéticos	334
1. Principio de autonomía	335
1.1. Consentimiento informado. Personas en situaciones de mayor vulnerabilidad	336
1.2. Consentimiento subrogado	338
1.3. Consentimiento informado en niñas, niños y adolescentes	339
1.4. El interés superior del niño y el derecho a ser oído	340
1.5. Derecho actualmente vigente en la Argentina	341
1.6. Derecho a rehusar tratamiento médico indicado	344
2. Principio de beneficencia, con relación a niñas, niños y adolescentes	350
2.1. Obligatoriedad de prestaciones de salud en beneficio de niños afectados por patologías severas	351
3. Principio de justicia, con particular relación al tema que nos convoca	352
3.1. El caso judicial de una niña portadora del síndrome de Down y la responsabilidad social de las instituciones privadas de salud	353
IV. Reflexiones finales	354

Capítulo 5
**LA EXPERIENCIA INTERDISCIPLINARIA EN EL PROCESO DE
CONSENTIMIENTO INFORMADO DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES
EN EL ESPACIO SANITARIO**

Por María Susana Ciruzzi

I. Introducción	355
II. El consentimiento informado en pediatría: capacidad civil vs. competencia bioética	356
III. El concepto de salud en el contexto pediátrico	358
IV. El proceso de toma de decisiones en Pediatría. La doctrina del menor maduro o autonomía progresiva	360
1. Sus orígenes	360
2. Su recepción en el derecho positivo argentino. El Código Civil y Comercial	362
3. La calidad de la Información	363
4. ¿Quién toma la decisión en Pediatría?	365
5. El “debido proceso”	370
V. Conclusiones	371

Capítulo 6
**EL DERECHO DE LA SALUD, LOS COMITÉS DE BIOÉTICA
ASISTENCIAL Y LOS NIÑOS**

Por Elvio Galati

Resumen	373
I. Introducción	373
1. Aspectos sociales	375
2. Aspectos normativos	381
3. Aspectos valorativos	396
II. Conclusión	400

Capítulo 7
**INVESTIGACIÓN CLÍNICA EN NIÑOS. INDUSTRIA FARMACÉUTICA
Y TUTELA DE LA SALUD**

Por Lucía Rodríguez Fanelli

I. Introducción	401
II. La investigación que involucra sujetos humanos	402
III. Los intereses en juego en la investigación con seres humanos	404
IV. La Investigación clínica que involucra niños, niñas y adolescentes	406
1. Investigación y abusos en la infancia	407
2. Consecuencias de la falta de investigación en niños, niñas y adolescentes	412
3. Niños y adolescentes como sujetos de investigación	415
3.1. Notas distintivas y análisis jurídico	415
3.2. Niños y adolescentes como sujetos de derecho	415
3.3. El interés superior del niño debe regir todo estudio clínico en el que participen niños, niñas y adolescentes	416
3.4. Para el ejercicio de sus derechos, los niños y adolescentes gozan de capacidad o autonomía progresiva	417
3.5. Infancia y adolescencia incluidas en el concepto de población vulnerable	419
3.6. El análisis desde la perspectiva bioética	420
3.7. Principio de beneficencia y deber de información	426
3.8. Principio bioético de no maleficencia. La información sobre los riesgos de la investigación	427
3.9. La investigación en seres humanos en el Código Civil y Comercial	434
3.10. Rol de la Industria Farmacéutica en la investigación clínica en la que participan niños, niñas y adolescentes. Tutela de la salud	436

3.11. Poblaciones vulnerables y enfermedades olvidadas desde la perspectiva del principio bioético de justicia.	439
---	-----

Capítulo 8

INTERSEXUALIDAD, TRANSEXUALIDAD Y DERECHOS DE LA INFANCIA

Por Laura Cantore

Sumario	443
I. La importancia de la heterosexualidad	443
II. Intersexualidad y transexualidad: precisiones terminológicas	446
1. Identidad de género, expresión de género, sexo biológico y orientación sexual	449
2. Convención de los Derechos del Niño, la Ley de Protección Integral de Niños, Niñas y Adolescentes y la Ley de Identidad de Género 26.743	451
III. Conclusiones	458

Capítulo 9

¿INFANCIAS IGUALES?: 64 SEXOS Y MÁS. UNA MIRADA DE DERECHOS HUMANOS SOBRE LAS DIFERENCIAS GENITALES BIOLÓGICAS

Por Laura Cantore

Sumario	459
I. Introducción	459
II. Los cuerpos permitidos	460
III. Nacer con el cariotipo equivocado	462
IV. La intersexualidad como demostración biológica de la diversidad sexual	465
V. La intersexualidad patea el tablero de los binarios	466
VI. Conclusiones	467

Capítulo 10

EL EJERCICIO DE LA LIBERTAD Y EL CUIDADO DE LA SALUD. ADOLESCENCIA Y ADICCIONES

Por Pablo Ernesto Raffo

I. Las adicciones: entre el delito y el derecho a la salud mental	469
II. La cuestión de la adolescencia y el ejercicio de sus derechos	473
III. La capacidad en el nuevo Código Civil y Comercial	476
IV. Los derechos del adolescente consumidor de drogas	478
V. Normativa aplicable a la internación de un adolescente adicto a las drogas.	
Intervención judicial	480
VI. El derecho del adolescente internado a su defensa técnica	484
VII. A modo de cierre	486

Capítulo 11

DERECHO A LA IDENTIDAD Y A LA IDENTIFICACIÓN

Por Adriana N. Krasnow

I. Introducción	489
II. El derecho a la identidad como punto de partida	490
III. Identidad, identificación y nombre en el marco del universo que comprende a niños y adolescentes	490
1. Encuadre	490
2. El principio de inmutabilidad del nombre	492
2.1. Su flexibilización en el hoy	492
2.2. Su flexibilización en el nuevo Código Civil y Comercial de la Nación	498
3. El nombre de los hijos y sus cambios	499
3.1. El nombre de los hijos en la filiación por naturaleza o por técnicas de reproducción humana asistida. Cambios en el Derecho interno	499
3.2. El nombre de los hijos en la filiación por adopción. Cambios en el Derecho interno	505

3.3. Persona menor de edad sin filiación determinada, inscripción, nombre e identidad	511
IV. Identidad, identificación y género en el marco del universo que comprende a niños y adolescentes	512
1. Encuadre	512
2. Identidad de género	514
2.1. La ley 26.743. Sus aportes y alcance	514
2.2. Identidad de género en el caso de niñas, niños y/o adolescentes	519
V. Cierre	532

Capítulo 12

DERECHO AL NOMBRE DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES

Por Nora Lloveras

I. El nombre de las personas	533
II. El nombre de los niños, niñas y adolescentes - NNA	536
1. Código Civil y la ley 18.248	536
1.1. La igualdad y el apellido en el Código Civil y ley 18.248	536
1.2. El apellido de los hijos y la ley civil	537
1.3. El apellido de los hijos: conclusiones sobre el derecho civil	542
1.4. La relevante protección del nombre de los niños, niñas y adolescentes	543
2. Código Civil y Comercial sancionado	545
2.1. Los Tratados Internacionales y el derecho a la identidad: el Código Civil y Comercial	545
2.2. El Código Civil y Comercial de la Nación	549
III. A modo de conclusiones	553

Capítulo 13

DERECHO A LA INTIMIDAD. DERECHO A LA VIDA PRIVADA Y FAMILIAR

Por Gabriel Eugenio Tavip

I. Introducción	557
II. El derecho a la intimidad, como derecho personalismo o fundamental	558
1. Noción y designación	559
2. Naturaleza y caracteres	560
3. Su evolución y recepción normativa	562
4. Clasificación de los derechos personalísimos	566
III. El derecho a la intimidad, a la vida privada y familiar	567
1. Aspectos generales. La designación de este derecho	567
2. Noción del derecho a la intimidad	568
3. Caracteres del derecho a la intimidad	571
4. La recepción normativa del derecho a la intimidad	572
5. La protección del derecho a la intimidad en los Tratados Internacionales de Derechos Humanos	574
IV. El resguardo del derecho a la intimidad de las niñas, niños y adolescentes	576
1. La recepción normativa específica del derecho a la intimidad en relación a los NNA	576
2. Alcance de la protección del derecho a la intimidad de los NNA	577
2.1. La protección del derecho a la intimidad de los NNA, en relación a la intromisión impropia de particulares o del Estado	578
2.2. La protección del derecho a la intimidad de los NNA, en el ámbito intrafamiliar	582
V. Reflexión final	584

Capítulo 14
**LIBERTAD DE EXPRESIÓN. TUTELA ESTATAL EN LA PROTECCIÓN
DE LA INTIMIDAD DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES**

Por Rodrigo Ezequiel Bionda

I. Pórtico	585
II. En torno a la privacidad, la intimidad y la extimidad actual	587
III. La construcción normativa de la tutela del derecho a la intimidad	594
1. La protección de la intimidad en los tratados y en la jurisprudencia internacional	596
2. La tutela de la intimidad en la Convención sobre los Derechos del Niño	602
IV. Acciones estatales para la tutela de la intimidad	607
1. La dimensión preventiva	609
2. La tutela preventiva de la intimidad de los niños, niñas y adolescentes involucrados en proceso judiciales	611
3. La tutela preventiva de la intimidad de niños, niñas y adolescentes infractores	616
4. La órbita reparatoria en caso de vulneración del derecho a la intimidad los niños, niñas y adolescentes	621
V. Colofón	623

Capítulo 15
DERECHO A LA EDUCACIÓN
Por María de los Ángeles Bonzano

I. Presentación	625
II. Perspectiva ineludible de análisis del derecho a la educación en el marco de la Convención sobre los Derechos del Niño	626
III. El Estado como obligado a garantizar el derecho a la educación de las niñas, niños y adolescentes	628
1. La responsabilidad del Estado y el derecho a la educación en la CDN	628
2. El derecho a la educación en la ley 26.061 de la República Argentina y su garantía por el Estado.	630
3. Avances y deudas pendientes en la Argentina	633
IV. La responsabilidad de los padres y el derecho a la educación de los hijos	638
V. A modo de conclusión	640

Segunda Sección
LOS DERECHOS DEL NIÑO EN LAS RELACIONES FAMILIARES

Título I
EL DERECHO AL CUIDADO DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES

Capítulo 1
EL CONCEPTO DE FAMILIA EN EL DERECHO COMPARADO

Por Javier Muñiz

I. Introducción	645
II. Un problema inicial	646
III. La noción de familia en el orden convencional	647
IV. La noción de familia en el orden constitucional	648
V. La familia en el orden legal: distintas figuras que hacen referencia al concepto	651
VI. Como cierre	656

Capítulo 2

RESPONSABILIDAD PARENTAL Y AUTONOMÍA PROGRESIVA DE NIÑAS, NIÑOS Y ADOLESCENTES

Por *Silvia Eugenia Fernández*

I. Palabras previas	659
II. Autonomía progresiva de niñas, niños y adolescentes. Un principio troncal al derecho familiar y de infancia	662
1. Qué es la autonomía progresiva: su determinación es asunto complejo	665
2. Autonomía progresiva. Participación y construcción	665
3. Autonomía y regulación de derechos	674
III. La autonomía progresiva, regla compatible con el concepto responsabilidad parental	675
1. Autonomía y determinaciones de salud	679
IV. Autonomía progresiva y responsabilidad parental en el ámbito patrimonial	693
V. Responsabilidad parental. Ejercicio en clave constitucional	696
VI. Breve cierre	699

Capítulo 3

EJERCICIO DE LA PARENTALIDAD POR PROGENITORES ADOLESCENTES

Por *Mariela A. González de Vicel*

I. Familias y sujetos: derribando muros y construyendo caminos	701
II. La progresividad en el ejercicio de los derechos: hacia la autonomía	705
III. El concreto ejercicio de la parentalidad en la adolescencia: gradualidad	712
IV. Ejercicio de la responsabilidad parental y cuidado personal por menores de edad	717
V. Conflictos derivados del ejercicio de la responsabilidad parental entre progenitores adolescentes y adultos responsables	725

Capítulo 4

DETERMINACIÓN DEL EJERCICIO DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL. EL DERECHO DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES A LA COPARENTALIDAD

Por *Martín Miguel Culaciati*

I. Preliminares	729
II. La transformación terminológica y la evolución legislativa del concepto	730
III. La responsabilidad parental. Titularidad y ejercicio	732
IV. El ejercicio de la responsabilidad parental frente a la crisis conyugal	734
1. Precisiones terminológicas	734
2. El modelo unipersonal y sus consecuencias negativas	734
3. Pautas para el otorgamiento de la guarda	736
3.1. Preferencia materna	736
3.2. Respeto al acuerdo de los progenitores	739
3.3. Pautas para la determinación de la idoneidad	740
V. La tenencia compartida	748
1. Criterios jurisprudenciales para otorgarla	750
1.1. Convenida por los padres	750
1.2. Solicitada por uno de los padres	751
1.3. Impuesta por el juez cuando ambos padres la piden para sí	751
2. Beneficios del cuidado personal compartido	753
VI. Aproximación al derecho comparado	754
VII. El derecho de los niños, niñas y adolescentes a la coparentalidad	758
VIII. El nuevo Código Civil y Comercial	760
1. Cuidado personal alternado	762
2. Cuidado personal indistinto	763
IX. A modo de cierre	764

Capítulo 5

EL CUIDADO PERSONAL UNILATERAL Y EL DERECHO Y DEBER DE COMUNICACIÓN DE LOS HIJOS MENORES DE EDAD CON EL PROGENITOR NO CONVIVIENTE

Por *Fabián Faraoni*

I. Las escenas de la responsabilidad parental a partir del cese de la convivencia	765
II. Los aspectos procesales en los conflictos referentes al cuidado personal unilateral y el derecho y deber de comunicación de los hijos menores de edad con el progenitor no conviviente	767
III. La autonomía de la voluntad de los progenitores en materia de cuidado personal unilateral y derecho y deber de comunicación de los hijos menores de edad con el progenitor no conviviente	771
1. Los acuerdos extrajudiciales	772
2. Los acuerdos en mediación extrajudicial y en etapas pre-jurisdiccionales	773
3. Los acuerdos judiciales	774
4. Los acuerdos referidos al ejercicio de la responsabilidad parental en el divorcio	776
IV. Los procesos autónomos referidos al cuidado personal unilateral y al derecho y deber de comunicación de los hijos menores de edad con el progenitor no conviviente	778
1. La vía cautelar	779
2. Las vías ordinarias o de conocimiento	780
V. La participación de las niñas, niños y adolescentes en los procesos de cuidado personal y derecho y deber de comunicación	785
1. El derecho de las niñas, niños y adolescentes a ser oídos y a que su opinión sea tomada en cuenta	786
1.1. La escucha personal	788
1.2. Los informes técnicos	789
2. La actuación de las niñas, niños y adolescentes en el proceso	789
2.1. Las funciones del Ministerio Público Pupilar	790
2.2. La defensa técnica: El rol del abogado de las niñas, niños y adolescentes	792
VI. Reflexión final	794

Capítulo 6

PROTECCIÓN INTERDISCIPLINARIA DE LOS REGÍMENES DE RELACIÓN DIRECTA Y REGULAR: LOS PUNTOS DE ENCUENTRO FAMILIAR

Por *Fabiola Lathrop*

I. Introducción	797
II. Mecanismos interdisciplinarios de protección de la relación directa y regular: ¿mito o realidad?	800
III. Los Puntos de Encuentro Familiar	805
1. Concepto y evolución	805
2. Objetivos	806
3. Principios y tipos de intervención	807
4. Metodología	808
IV. Conclusiones	809

Capítulo 7

RELACIÓN DE NIÑOS Y ADOLESCENTES CON SUS ASCENDIENTES Y ADULTOS SIGNIFICATIVOS

Por *Rosana G. Di Tullio Budassi*

I. Introducción	811
II. La significación del derecho de comunicación entre niños y adolescentes y sus abuelos o personas significantes en su vida	811

III. La vinculación entre niños y adolescentes con sus abuelos y personas allegadas: diferente reconocimiento jurídico a un mismo derecho	814
1. La protección del derecho de la niñez y de la vejez en el plano internacional: panorama general	814
2. La protección del derecho a la comunicación entre niños y adolescentes con sus abuelos o personas allegadas: respuestas del derecho de la niñez y del derecho de la vejez en el plano internacional y nacional	819
3. La protección del derecho a la comunicación entre niños y adolescentes con sus abuelos o personas allegadas: respuestas del Código Civil y Comercial argentino	822
4. La protección del derecho a la comunicación entre niños y adolescentes con sus abuelos o personas allegadas: respuestas del Código Civil y Comercial de la Nación	828
IV. Algunas reflexiones finales	832

Capítulo 8

ESPECIFICIDAD DEL DERECHO ALIMENTARIO A FAVOR DE NIÑAS, NIÑOS Y ADOLESCENTES

Por Cecilia P. Grosman

I. Quiénes son los responsables de la responsabilidad alimentaria de niñas, niños y adolescentes	833
1. Cuadro normativo	833
2. El Código Civil y Comercial	834
II. Contenido del deber alimentario	834
1. Su extensión	834
2. El Código Civil y Comercial	835
III. Modalidades en el cumplimiento de la responsabilidad alimentaria	835
1. Pago en dinero, especie o servicios a terceros	835
2. El Código Civil y Comercial	837
3. Las labores del progenitor conviviente	837
4. Un porcentaje de los ingresos del obligado	838
5. Suma de dinero. Pautas para su determinación si el alimentante no cuenta con ingresos fijos	839
6. Los alimentos cuando el cuidado personal del hijo es compartido	840
6.1. Criterio jurisprudencial	840
6.2. Código Civil y Comercial	840
7. El principio igualitario. Hijos de distintas uniones	841
8. Alimentos adicionales	842
IV. Actualización de la cuota alimentaria	843
V. La obligación alimentaria cuando el hijo es mayor de edad pero menor de 21 años	846
1. Naturaleza de la obligación y contenido	846
2. Hijo mayor que convive con el progenitor	847
2.1. ¿Quién tiene legitimación para cobrar en la franja de edad de 18 a 21 años?	847
2.2. Derecho comparado	851
2.3. El Código Civil y Comercial	852
VI. Hijo mayor de 21 años que se capacita	853
1. Cuadro normativo y social	853
2. Doctrina y jurisprudencia	854
3. Derecho comparado	855
4. El Código Civil y Comercial	856
VII. Alimentos a la mujer embarazada	857
1. El escenario social	857
2. Comienzo de la existencia de la persona	857

3. La verosimilitud del vínculo de filiación invocado	858
4. Necesidades que cubre la cuota de alimentos provisorios	860
5. Derecho comparado	860
6. Código Civil y Comercial	861
VIII. Alimentos provisorios al hijo no reconocido	861
1. La importancia del tema	861
2. Características del reclamo	862
3. Quiénes pueden efectuar el reclamo	863
4. El art. 255 del Código Civil y su relación con los alimentos provisorios al hijo no reconocido	865
5. Formas de probar la verosimilitud de la filiación invocada	865
6. El Código Civil y Comercial de la Nación	868
IX. La responsabilidad de los abuelos	868
1. El marco normativo. Las distintas posturas	868
2. El Código Civil y Comercial	872
3. Extensión de la obligación alimentaria del abuelo	875
X. Desde cuándo se deben los alimentos	876
1. La mediación	876
2. Discordancia entre la norma sustancial y la norma procesal	876
3. El Código Civil y Comercial	878
XI. Subrogación del progenitor conviviente para el cobro contra el otro progenitor de los alimentos atrasados devengados en beneficio del hijo	879
1. Legitimación de la madre	879
2. ¿Llegado el hijo a la mayoría de edad, quién tiene derecho a cobrar las cuotas impagas?	880
XII. Importancia del Defensor Público de Menores e Incapaces	881
XIII. Escuchar al niño o adolescente en los juicios de alimentos	882
1. Relevancia y modo de participación	882
2. El Código Civil y Comercial	883
XIV. Incumplimiento alimentario	883
1. La mirada sociológica	883
2. El enfoque preventivo	885
3. La inconveniencia de algunas medidas sancionatorias ante el incumplimiento	887
4. Acciones para atenuar el incumplimiento alimentario	890
XV. La responsabilidad del Estado	891
1. Introducción	891
2. Las acciones positivas del Estado ante el caso concreto	892
2.1. Fundamentación de la intervención judicial	892
2.2. Los casos presentados	893
2.3. Medidas concretas que podría ordenar el juez en un juicio de alimentos	895
2.4. Cómo se canaliza la responsabilidad del Estado en otros países	896
XVI. Palabras finales	897

Título II

DERECHOS DEL NIÑO Y NUEVAS FORMAS FAMILIARES

Capítulo 1

NUEVA FORMAS FAMILIARES EN UN DERECHO DE "LAS FAMILIAS"

Por Nora Lloveras

I. Las familias y las conformaciones presentes	901
1. La coparentalidad	905
II. Nuevas formas familiares: necesidad de normas que las contemplen en su diversidad	906
III. Lo "nuevo" de las "nuevas" formas familiares en el campo del derecho	914
1. Las diversas formas familiares, la gobernabilidad y los Derechos Humanos	917

IV. El Código Civil y Comercial de la Nación	918
V. Conclusiones	921

Capítulo 2

FAMILIA MONOPARENTAL Y DERECHOS DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES. UNA COMBINACIÓN DIFÍCIL, PERO NO IMPOSIBLE

Por Marcela Pájaro

I. Introducción	925
II. Descripción de la situación	928
III. Las buenas noticias	929
IV. Mujer y trabajo en la familia monoparental	932
V. Cobro de la pensión alimentaria	934
VI. Vivienda	937
VII. Trámites, trámites, trámites	938
VIII. Protección de las uniones convivenciales	940
IX. Conclusiones	941

Capítulo 3

LOS DERECHOS DEL NIÑO EN LAS FAMILIAS ENSAMBLADAS

Por Javier Muñiz

I. Introducción	943
II. Un punto de partida obligatorio: ¿de qué hablamos al referir a las familias ensambladas?	945
III. Las familias ensambladas en el derecho continental europeo	948
IV. Las familias ensambladas en el sistema de derecho anglosajón	958
V. Las familias ensambladas en el orden latinoamericano	964
VI. Las familias ensambladas en el Código Civil y Comercial de la Nación	967
VII. Breves palabras de cierre	969

Capítulo 4

SOCIOAFECTIVIDAD E INFANCIA: ¿DE LO CLÁSICO A LO EXTRAVAGANTE?

Por Marisa Herrera

I. Palabras introductorias	971
II. La noción de socioafectividad	974
III. Relaciones fácticas y soluciones jurídicas	980
1. Introito	980
2. La reparación del daño moral	990
3. Familia ensamblada de hecho para reconocer derechos	996
4. Filiación adoptiva y socioafectividad: la flexibilización de los tipos adoptivos	999
5. Reproducción humana asistida y coparentalidades plurales	1004
IV. Breves palabras de cierre	1011

Capítulo 5

FAMILIA, HOMOPARENTALIDAD Y DERECHOS DEL NIÑO

Por María Berenice Dias

I. Introducción	1013
II. El actual concepto de familia	1013
III. La familia homoafectiva	1014
IV. La homoparentalidad	1016
1. Adopción	1017
2. Reproducción asistida	1018
V. La inexistencia de prejuicio a los hijos	1019
VI. La homoparentalidad en Brasil	1020
VII. Un Estatuto Brasileño de la Diversidad Sexual	1023
1. Enmiendas constitucionales	1024

2. Estatuto de la Diversidad Sexual	1025
VIII. Conclusión	1028

Capítulo 6

LOS AVANCES CIENTÍFICOS EN MATERIA DE TRHA Y SUS IMPLICANCIAS EN EL DERECHO DE FAMILIA: DIAGNÓSTICO GENÉTICO PREIMPLANTATORIO Y FILIACIÓN POSTMORTEM

Por Natalia de la Torre y Gastón M. M. Argeri

I. Introito	1031
II. Diagnóstico genético en embriones no implantados	1036
1. ¿De qué hablamos?	1036
2. Regulaciones y controversias en el derecho comparado	1040
3. Antecedentes jurisprudenciales	1043
4. El art. 19 y los Proyectos ¿integrales? de TRHA	1048
4.1. El “famoso” art. 19 del Código Civil y Comercial de la Nación	1048
4.2. Los proyectos integrales de TRHA	1050
III. Filiación post mortem	1053
1. Concepto	1053
2. Derecho comparado	1054
3. Antecedentes jurisprudenciales	1055
4. Regulaciones proyectadas en nuestro país	1056
IV. Colofón	1058

Capítulo 7

EL DERECHO A LA IDENTIDAD DE LOS NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES NACIDOS DE TÉCNICAS DE REPRODUCCIÓN HUMANA ASISTIDA

Por Mariana A. De Lorenzi

I. Introducción	1059
II. Noción integral de identidad	1061
III. El derecho a la identidad desde la CDN	1064
1. El reconocimiento constitucional del derecho a la identidad	1064
2. El cabal alcance del derecho a la identidad consagrado por la CDN	1067
2.1. Los “padres” en el contexto del art. 7° CDN	1068
2.2. “En la medida de lo posible”	1070
2.3. La razón de ser del art. 8° CDN	1074
IV. El respeto del derecho a la identidad en pro del principio de igualdad	1078

Capítulo 8

EL DERECHO DE LOS NIÑOS NACIDOS DE TRHA A CONOCER SUS ORÍGENES BIOLÓGICOS

Por Mariana A. De Lorenzi

I. Introducción	1081
II. La situación legislativa en argentina	1082
III. La tendencia internacional hacia el reconocimiento del derecho de las personas nacidas de TRHA a conocer sus orígenes biológicos	1084
IV. La doctrina y el derecho a conocer los orígenes	1092
V. La jurisprudencia nacional sobre el derecho a conocer los orígenes	1100
VI. El derecho a conocer los orígenes en el derecho proyectado	1102
El Código Civil y Comercial de la Nación	1106
VII. Reflexión final	1111

Título III
CUIDADO FAMILIAR ALTERNATIVO DE NIÑOS Y NIÑAS

Capítulo 1
**INSTITUCIONES ALTERNATIVAS A LA RESPONSABILIDAD PARENTAL.
TUTELA. GUARDA**

Por Carolina Cédola

I. Necesaria introducción sobre la ideología en materia de infancia	1115
II. Tutela. Tutela especial. Guarda	1118
1. Tutela	1118
1.1. Respuestas tradicionales del derecho argentino	1118
1.2. Derecho unificado civil y comercial	1119
1.3. Tipos de tutela	1121
2. Guarda	1125
III. Soluciones en el derecho comparado	1128
IV. Aportes de la jurisprudencia que adecuaron las instituciones de tutela y guarda a los lineamientos de la CDN a fin de ofrecer una herramienta alternativa al ejercicio de la responsabilidad parental	1130
V. Valoración a la hora de optar por la institución alternativa adecuada a la responsabilidad parental	1132
VI. Conclusión	1133

Capítulo 2
**SEPARACIÓN FAMILIAR DE NIÑAS, NIÑOS Y ADOLESCENTES.
ESTÁNDARES INTERNACIONALES**

Por Ana Belén Murganti y María Alejandra Crespi Drago

I. Introducción	1135
II. Sistema de protección universal de derechos humanos	1135
1. La Convención sobre los Derechos del Niño	1135
2. Observaciones Generales del Comité sobre Derechos del Niño	1137
3. Observaciones finales del Comité sobre Derechos del Niño a nuestro país	1139
4. Las Directrices sobre las Modalidades Alternativas de Cuidados de los Niños	1140
III. Sistema de protección interamericano de derechos humanos	1142
IV. Sistema europeo de protección de derechos humanos	1152
V. Corolario	1154

Capítulo 3
**EL DERECHO HUMANO ATENER UNA FAMILIA Y EL LUGAR DE LA
ADOPCIÓN CUANDO FONDO Y FORMA SE ENCUENTRA**

Por Marisa Herrera y Mariel Molina de Juan

I. Introducción	1159
II. La diada derecho y proceso / proceso y derecho	1161
III. Algo de historia: el proceso de adopción en las leyes 13.252 y 19.134	1166
1. Antecedentes	1166
2. Una primera experiencia: ley 13.252	1167
3. El sistema dual creado por la ley 19.134	1169
IV. El proceso de adopción en la ley 24.779	1175
1. Consideraciones generales	1175
2. La guarda con fines de adopción	1177
3. Los padres biológicos frente a una decisión trascendental	1182
4. El rol del Registro Único de Adopción	1189
5. El juicio de adopción	1191

V. Los tiempos en el proceso y en la vida de los niños. La doble vertiente del tiempo: destrucción y consolidación de vínculos afectivos	1193
1. Introducción	1193
2. Desde la perspectiva de los derechos de niños y adolescentes	1194
3. Desde la perspectiva de los padres de origen	1196
4. Desde la perspectiva de los pretendientes adoptantes	1198
5. Una mirada puesta en la consolidación de las relaciones familiares originadas en guardas de hecho	1199
6. Otras valoraciones del elemento temporal	1206
VI. Más sobre derecho y realidad: los problemas procedimentales tras la sanción de la ley 26.061	1209
VII. El proceso de adopción en el Código Civil y Comercial	1211
1. El punto de partida	1211
2. El proceso y el tiempo	1215
3. El protagonismo del niño o adolescente en el proceso	1218
4. Revalorización del rol de la familia de origen y/o ampliada	1220
5. El derecho a la familia adoptiva y la ampliación de las personas que pueden adoptar	1223
6. Derecho a la vida familiar, principio de realidad y flexibilización de los tipos de adopción	1226
VIII. Breves palabras de cierre	1231