

# Índice

---

<b>Prólogo</b> .....	17
<i>Francisco Javier Boix Reig y José Luis Iglesias Buigues</i>	

## I

<b>Introducción</b> .....	23
<i>Paz Lloria García</i>	
I. EL FENÓMENO DEL TRASLADO ILÍCITO DE MENORES. SITUACIÓN EN ESPAÑA .....	23
II. LA SITUACIÓN DEL MENOR EN EL CONFLICTO FAMILIAR. SU POSICIÓN COMO SUJETO DE DERECHOS (NORMATIVA DE PROTECCIÓN DE LOS MENORES) .....	25
III. LA CUESTIÓN INTERNACIONAL: EL CONFLICTO DE CIVILIZACIONES ...	26
IV. LA RESPUESTA PENAL .....	28
V. PROPUESTAS ALTERNATIVAS.....	30
VI. CONCLUSIONES Y AGRADECIMIENTOS .....	31

## II

<b>La regulación penal de las conductas sustractoras de menores en el ámbito familiar</b> .....	33
<i>Paz Lloria García</i>	

I. INTRODUCCIÓN: LA PROTECCIÓN DEL MENOR EN LAS SITUACIONES DE CRISIS FAMILIAR. VULNERACIÓN DEL DERECHO DE CUSTODIA Y VISITA .....	33
II. ANÁLISIS DE LA FIGURA DE SUSTRACCIÓN DE MENORES.....	39
1. <i>Elementos comunes: bien jurídico y sujetos del delito</i> .....	40
1.1. Bien jurídico y posición sistemática.....	40

1.2. Sujeto activo .....	42
1.3. Sujeto pasivo .....	46
2. <i>El tipo básico</i> .....	51
3. <i>El tipo agravado</i> .....	58
4. <i>El tipo atenuado</i> .....	61
5. <i>Exención de pena</i> .....	62
5.1. Supuestos de atipicidad .....	62
5.2. Excusa absoluta .....	64
6. <i>Culpabilidad</i> .....	68
7. <i>La pena</i> .....	68
III. PROBLEMAS CONCURSALES .....	70
1. <i>Con otras figuras que atentan contra las relaciones familiares</i> .....	71
2. <i>Con las figuras de detención ilegal</i> .....	72
3. <i>Con las figuras de desobediencia</i> .....	73
IV. VALORACIÓN FINAL .....	73
V. BIBLIOGRAFÍA .....	74

### **Los sujetos del delito previsto en el artículo 225 bis del Código Penal** .....

77

*Javier Guardiola García*

I. INTRODUCCIÓN .....	77
II. EL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO .....	78
1. <i>La Ley Orgánica 9/2002</i> .....	79
2. <i>La cuestión en la doctrina</i> .....	82
3. <i>Toma de postura</i> .....	85
III. SUJETOS PASIVOS .....	89
IV. SUJETOS ACTIVOS .....	92
1. <i>El apartado primero del 225 bis</i> .....	93
1.1. Progenitores y custodios .....	93
1.2. Crisis familiares .....	96
2. <i>El apartado quinto del 225 bis</i> .....	98
V. BIBLIOGRAFÍA .....	100

**Las faltas contra las relaciones familiares: deslinde entre los artículos 618.2 y 622 del Código Penal (Una aproximación jurisprudencial).....** 103

*Sara Aguado López*

I. INTRODUCCIÓN .....	103
II. DESLINDE ENTRE LAS FALTAS DE LOS ARTÍCULOS 618.2 Y 622 DEL CÓDIGO PENAL.....	105
III. RELACIÓN ENTRE LAS FALTAS DE LOS ARTÍCULOS 622 Y 618.2 CON LOS DELITOS CONTRA LAS RELACIONES FAMILIARES .....	110
IV. RELACIÓN DE LAS FALTAS DE LOS ARTÍCULOS 618.2 Y 622 CON EL DELITO DE DESOBEDIENCIA (ART. 556 DEL CÓDIGO PENAL).....	112
V. BIBLIOGRAFÍA .....	113

### III

**Algunas cuestiones civiles en torno a la sustracción de menores en el ámbito familiar .....** 115

*María Jesús Monfort Ferrero*

PLANTEAMIENTO.....	115
I. EL DERECHO A DECIDIR LA RESIDENCIA DEL MENOR .....	118
1. <i>Titularidad, ejercicio de la patria potestad y guarda y custodia del menor</i> .....	118
2. <i>La residencia como criterio de atribución y modificación de la guarda y custodia</i> .....	131
3. <i>La voluntad del menor</i> .....	138
II. EFECTOS CIVILES DE LA SUSTRACCIÓN: INHABILITACIÓN ESPECIAL PARA EL EJERCICIO DEL DERECHO DE PATRIA POTESTAD POR TIEMPO DE 4 A 10 AÑOS.....	143
1. <i>¿Se está refiriendo a la «privación de la patria potestad» del artículo 170 CC?</i> .....	143
2. <i>Derecho de visita del progenitor condenado</i> .....	147
3. <i>Contenido de este derecho de visita</i> .....	151
V. BIBLIOGRAFÍA .....	152

## IV

<b>La Administración ante la sustracción parental de menores....</b>	<b>155</b>
<i>Consuelo de los Reyes Marzal Raga</i>	
I. LA PROTECCIÓN DE MENORES COMO ACCIÓN SOCIAL DE LA ADMINISTRACIÓN .....	155
II. LA INTERVENCIÓN ADMINISTRATIVA DERIVADA DE LA REGULACIÓN CIVIL.....	157
1. <i>La tutela administrativa</i> .....	158
2. <i>La guarda administrativa</i> .....	164
2.1. <i>La guarda voluntaria</i> .....	164
2.2. <i>La guarda administrativa acordada por el juez, en los casos en que legalmente proceda</i> .....	166
3. <i>Medidas judiciales específicas ante la sustracción parental</i> .....	168
III. INTERVENCIÓN DE LA ADMINISTRACIÓN SUJETA AL DERECHO ADMINISTRATIVO .....	170
1. <i>Actuaciones genéricas para la protección de menores</i> .....	172
2. <i>Prestación de servicios especializados. Los Puntos de Encuentro</i> ....	173
3. <i>Intervención de policía administrativa</i> .....	174
4. <i>La superior vigilancia del Ministerio Fiscal</i> .....	175
5. <i>La protección institucional del menor: el Defensor del Menor</i> .....	176
5.1. <i>El Defensor del Pueblo como Defensor del menor</i> ....	176
5.2. <i>La tutela institucional en las Comunidades Autónomas. El Defensor de la Comunidad de Madrid</i> .....	181
6. <i>La acción de los Cuerpos y Fuerzas de Seguridad del Estado en la protección de los menores</i> .....	181
7. <i>La responsabilidad patrimonial de la Administración en el caso de sustracción parental</i> .....	184
IV. BIBLIOGRAFÍA .....	187

## V

<b>La sustracción internacional de menores: el Convenio de La Haya de 25 de octubre de 1980.....</b>	<b>189</b>
<i>Rosa Lapiedra Alcamí</i>	
I. PROBLEMAS QUE PLANTEA LA SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES Y EL RÉGIMEN JURÍDICO EXISTENTE .....	189

II. EL CONVENIO DE LA HAYA DE 25 DE OCTUBRE DE 1980 SOBRE LOS ASPECTOS CIVILES .....	194
1. <i>Introducción</i> .....	194
2. <i>El objetivo básico del Convenio: el retorno inmediato del menor</i> ....	196
3. <i>Ámbitos de aplicación del Convenio</i> .....	198
3.1. <i>Ámbito de aplicación territorial</i> .....	198
3.2. <i>Ámbito de aplicación personal</i> .....	198
3.3. <i>Ámbito de aplicación material</i> .....	199
4. <i>El mecanismo de cooperación previsto en el Convenio para luchar contra la sustracción internacional de menores</i> .....	200
4.1. <i>Vía amistosa: la devolución voluntaria del menor</i> .....	201
4.2. <i>Vía contenciosa: el procedimiento previsto en la Ley de Enjuiciamiento Civil</i> .....	203
5. <i>Problemas que plantea la aplicación práctica del Convenio de La Haya de 1980</i> .....	208
6. <i>Motivos extraordinarios de denegación de la restitución del menor</i> ...	209
III. SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES Y VIOLENCIA DE GÉNERO.	212
IV. BIBLIOGRAFÍA .....	216

<b>Incidencia del Reglamento 2201/2003 en materia de sustracción internacional de menores: interacción con el Convenio de la Haya de 1980</b> .....	219
---	-----

*Isabel Reig Fabado*

I. INTRODUCCIÓN .....	219
II. ALGUNOS ASPECTOS GENERALES RELATIVOS AL REGLAMENTO 2201/2003 .....	221
1. <i>Aportaciones generales del Reglamento 2201/2003</i> .....	223
2. <i>Aportaciones particulares del Reglamento 2201/2003</i> .....	225
III. LA SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES EN EL REGLAMENTO 2201/2003.....	227
1. <i>Cuestiones generales</i> .....	227
2. <i>Instrumentos del Reglamento contra el secuestro internacional de menores</i> .....	228
2.1. <i>Aspectos procesales atinentes a la orden de restitución.</i>	229

2.2. Normas de competencia judicial internacional.....	230
2.2.1. Las normas de competencia judicial internacional en materia de sustracción internacional de menores en la Propuesta de 2002 .....	231
2.2.2. La solución adoptada por el Reglamento 2201/2003 .....	232
2.3. Reconocimiento y ejecución de resoluciones judiciales.	235
3. <i>Relaciones con otros instrumentos</i> .....	237
IV. CONCLUSIONES.....	238
V. BIBLIOGRAFÍA .....	241
<b>Sustracción de menores y eliminación del <i>exequátur</i> en el Reglamento 2201/2003</b> .....	243
<i>Rosario Espinosa Calabuig</i>	
I. EL FENÓMENO DE LA SUSTRACCIÓN ILÍCITA DE MENORES EN LA UNIÓN EUROPEA: EL REGLAMENTO 2201/2003 Y EL CAMINO HACIA LA ELIMINACIÓN DEL <i>EXEQUÁTUR</i> .....	243
1. <i>Regulación de la «responsabilidad parental» y la sustracción ilícita de menores en el marco europeo</i> .....	251
2. <i>Relaciones entre el Reglamento 2201/2003 y otros textos normativos: en particular el Convenio de La Haya de 1980</i> .....	257
II. SOLUCIONES ESPECÍFICAS DEL REGLAMENTO 2201/2003 EN MATERIA DE SUSTRACCIÓN ILÍCITA DE MENORES .....	264
1. <i>Decisión de restitución —o no— del menor tras una sustracción ilícita y limitaciones de las reglas incorporadas</i> .....	266
1.1. Causas que justifican la no restitución del menor: complementariedad del Reglamento 2201/2003 y el Convenio de La Haya de 1980 .....	268
1.2. Pasos procedimentales tras la decisión de no restitución del menor .....	272
2. <i>Decisión de restitución del menor «posterior» a una decisión previa de no restitución: ejecutividad sin <i>exequátur</i></i> .....	273
III. HACIA LA ELIMINACIÓN DEL <i>EXEQUÁTUR</i> Y LA CONSOLIDACIÓN DE UN ESPACIO JUDICIAL COMÚN .....	274
1. <i>Plasmación de la eliminación del <i>exequátur</i> en la sustracción ilícita de menores conforme al Reglamento 2201/2003: sistema de certificación por el juez de origen</i> .....	279

- |   |     |
|---|-----|
| 2. <i>Requisitos del certificado emitido por el juez de origen en decisiones de visita y retorno del menor tras una sustracción ilícita</i> .....   | 283 |
| 3. <i>Problemas de aplicación del Reglamento 2201/2003 y su relación con el Convenio de La Haya de 1980 tras la eliminación del exequátur</i> ..... | 286 |

## VI

### **Aspectos procesales de la sustracción de menores interparental: especial referencia a la tutela civil**..... 293

*Francisco Javier Jiménez Fortea*

- |  |     |
|--|-----|
| I. INTRODUCCIÓN .....  | 293 |
| II. LA PROTECCIÓN DE LOS MENORES FRENTE A LA SUSTRACCIÓN INTERPARENTAL .....   | 298 |
| 1. <i>El marco legal internacional</i> .....   | 299 |
| 2. <i>La legislación nacional</i> .....  | 303 |
| 2.1. Evolución legislativa en el tratamiento de la sustracción de menores: aspectos procesales .....   | 303 |
| 2.1.1. Ley Orgánica 1/1996, de 15 de enero, de Protección jurídica del menor .....   | 305 |
| 2.1.2. Ley 1/2000, de 7 de enero, de Enjuiciamiento Civil.....   | 306 |
| 2.1.3. Ley Orgánica 9/2002, de 10 de diciembre, de modificación de la Ley Orgánica 10/1995, de 23 de noviembre, del Código Penal, y del Código Civil, sobre sustracción de menores ..... | 308 |
| 2.1.4. Ley 42/2003, de modificación del Código Civil y de la Ley de Enjuiciamiento Civil en materia de relaciones familiares de los nietos con los abuelos .....                         | 311 |
| 2.1.5. Ley Orgánica 19/2003, de 23 de diciembre, de modificación de la Ley Orgánica 6/1985, de 1 de julio, del Poder Judicial.....   | 312 |
| 2.1.6. Ley Orgánica 1/2004, de 28 de diciembre, de Medidas de Protección Integral contra la Violencia de Género .....  | 313 |
| 2.1.7. Ley 15/2005, de 8 de julio, por la que se modifican el Código Civil y la Ley de Enjuiciamiento Civil en materia de separación y divorcio.....                                     | 317 |
| 2.2. El sistema de protección interno .....  | 326 |

III. LA TUTELA CIVIL DE LOS MENORES SUSTRÁIDOS EN EL ÁMBITO FAMILIAR.	336
1. <i>Las medidas específicas previstas en el artículo 103 CC para los procesos de nulidad, separación y divorcio</i> .....	337
2. <i>Las medidas específicas del artículo 158 CC</i> .....	345
3. <i>El procedimiento de devolución de los menores sustraídos, residentes en nuestro territorio</i> .....	358
IV. BIBLIOGRAFÍA .....	364

## VII

<b>Problemática político-criminal de la sustracción de menores en Latinoamérica</b> .....	369
---	-----

*Emiliano Borja Jiménez*

I. INTRODUCCIÓN .....	369
II. LAS DIFERENTES PROBLEMÁTICAS DE LA SUSTRACCIÓN DE MENORES EN LATINOAMÉRICA .....	371
1. <i>Sustracción de menores como consecuencia del terrorismo de Estado. El caso argentino</i> .....	372
2. <i>Sustracción de menores como forma de extorsión económica</i> .....	373
3. <i>Sustracción de menores perpetrada por uno de los progenitores</i> .....	375
4. <i>Sustracción de menores como modalidad de tráfico de personas</i> .....	377
III. MEDIDAS POLÍTICO-CRIMINALES DE LUCHA CONTRA LA SUSTRACCIÓN DE MENORES .....	380
1. <i>Medidas de política social</i> .....	381
2. <i>Medidas de política legislativa internacional</i> .....	383
3. <i>Medidas jurídico-penales</i> .....	387
4. <i>Medidas de prevención victimológica</i> .....	392
IV. CONCLUSIONES .....	393
V. FUENTES .....	396
VI. BIBLIOGRAFÍA .....	397

<b>La problemática de la víctima frente al secuestro internacional. Un claro ejemplo para entender lo que es la victimización secundaria</b> .....	399
--	-----

*Raquel Campos Cristóbal*

I. PLANTEAMIENTO .....	399
II. CRÍTICA .....	406