

Doctrina de la Protección Integral a la Infancia





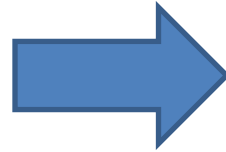
Convención Internacional de los derechos del Niño

Aprobada por las Naciones Unidas el 20 de noviembre de 1989,
Ratificada por Chile en 1990

Marco mínimo de reconocimiento y respeto a los derechos del niño en el se inscriben las políticas de nuestro país

Carácter integral de la CDN y protección integral de los derechos del niño

Doctrina del menor
en situación
irregular

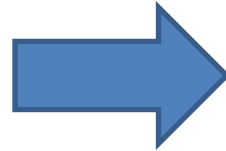


Doctrina de la
protección
integral de la
infancia

Abarca todas las dimensiones de la vida y
desarrollo de las niñas y los niños

Perspectiva de DDHH. El niño sujeto de derecho

Niño como “objeto
de protección “



Niño “sujeto de
derecho”

Paso de las
necesidades a
los derechos



cambio de óptica en la
relación del Estado y
los adultos con la
infancia.

Perspectiva de DDHH.

El niño sujeto de derecho

Se debe abandonar en términos conceptuales y prácticos, el modelo de la “situación irregular”, fundado básicamente en la idea de “desviación social” y que busca el tratamiento de los NNA que escapan a la norma social. Por tales circunstancias se los califica como en “situación de peligro material o moral”. (Ej. abandono, deserción escolar, drogadicción, familia con problemas sociales, etc.)

DERECHOS HUMANOS

Inherentes a todos los seres humanos, sin distinción de ninguna condición




Todos tenemos los mismos derechos humanos sin discriminación.




Los derechos humanos son interrelacionados, interdependientes e indivisibles

DERECHOS DE INFANCIA

Derechos humanos, buscan proteger a los niños y niñas como seres humanos que son.



Garantías fundamentales y derechos humanos esenciales. Son Inalienables e irrenunciables



Es responsabilidad del Estado y la sociedad en general dar cumplimiento a ellos.



Convención de los derechos de infancia

La familia es el grupo fundamental de la sociedad y medio natural para el crecimiento y bienestar de sus miembros.

El niño debe ser educado en el espíritu de paz, dignidad, tolerancia, libertad, igualdad y solidaridad

El niño, por su falta de madurez física y mental, necesita protección y cuidados especiales y protección legal, antes y después del nacimiento.

PRINCIPIO DEL INTERÉS SUPERIOR DEL NIÑO

(1) No
discrimi-
nación

(6)
Derecho
a la vida

(8)
Derecho
a identi-
dad

(9)
Derecho a
no ser
separado
de sus
padres

(12)
Expresar
su
opinión

(13-14)
Libertad
expresión,
pensamiento
conciencia,
religión

(18)
Oblig.
comunes
de ambos
partes

(19)
Protección
contra
malos
tratos

(24)
Disfrute al
más alto
nivel de
salud

(27) Nivel de
vida adecuado
al desarrollo
físico, mental,
espiritual,
moral y social

(28-29)
Educación que
desarrolle el
máximo de sus
potencialidades

(31) Vida
cultural y
artística,
descanso y
recreación

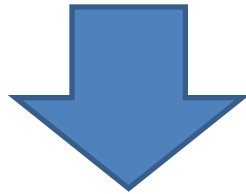
(32)
Protección
contra
explotación
y trabajo

(34)
Protección
contra
explotación y
abuso sexual



Principio de la Autonomía Progresiva

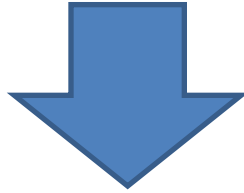
❖ El niño es sujeto de derecho, y la autonomía para ejercerlos es progresiva, esto es, debe ir en consonancia con la evolución de sus facultades (art. 5 CDN), y en función de su edad y madurez (art. 12 CDN).



❖ Distinción, jurídicamente relevante, entre niños y adolescentes que permite hacer operativa la RPA, por ejemplo, o los derechos de participación y expresión.

La familia como principal responsable del desarrollo de NNA

Aplicación del principio de subsidiariedad de la actuación de los poderes públicos (art. 5 CDN).



La familia es el núcleo básico y preferente donde el niño ha de desarrollarse de forma integral. Solo cuando la familia se torna incapaz de proteger al NNA en el ejercicio de sus derechos de manera que no puede garantizar su desarrollo integral, deben intervenir los poderes públicos.

Corresponsabilidad Estado – Familia - Sociedad

Principio de igualdad y no discriminación

Principio del interés superior del niño
(los mismos derechos)

Principio de efectividad de los derechos

Derecho a ser oído y que su opinión sea
tomada en cuenta

Principio de prioridad de los NNA

Legislación



Casa de la Familia

Oficina de Protección de Derechos de la Infancia

a) Legislación internacional

Normas internacionales ratificadas en Chile

- Convención de Derechos del Niño de 1989 (ratificada por Chile el 26 de enero de 1990) y sus protocolos facultativos de 25 de mayo 2000: Protocolo facultativo de la Convención sobre los Derechos del Niño relativo a la participación de niños en los conflictos armados (ratificado 15 noviembre 2002) y el Protocolo facultativo de la Convención sobre los Derechos del Niño relativo a la venta de niños, la prostitución infantil y la utilización de niños en la pornografía (ratificado por Chile 28 junio de 2000) para los que se fija su entrada en vigor en el país en el 2003;

a) Legislación internacional

- La Convención contra la Tortura y Otras Penas o Tratos Crueles, Inhumanos o Degradantes ratificada el 23 septiembre de 1987;**
- los Pactos Internacionales de Derechos Civiles y Políticos y de Derechos Económicos, Sociales y Culturales (ratificados el 16 septiembre de 1969);**
- Convención de Naciones Unidas contra el Crimen Organizado Transnacional de 2000 (ratificación 29 noviembre de 2004);**
- Convenio 138 de la OIT sobre la edad mínima de admisión al empleo (ratificado el 1 de febrero de 1999);**
- Convenio 182 de la OIT sobre las peores formas de trabajo infantil (ratificación 17 julio de 2000).**

- las Reglas mínimas de las Naciones Unidas para la Administración de Justicia de Menores (Reglas de Beijing)- 29 noviembre de 1985;
- Reglas de las Naciones Unidas para la Protección de los Menores Privados de la Libertad (Reglas de Riadh)- 14 diciembre de 1990;
- Directrices de las Naciones Unidas para la Prevención de la Delincuencia Juvenil (Directrices de Riadh)
- Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos, 16 diciembre de 1966 y Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales, 16 diciembre de 1966
- Convención Americana de los Derechos Humanos (Pacto de San José de Costa Rica), 22 noviembre 1969;
- la Convención Interamericana para prevenir, sancionar y erradicar la violencia contra la mujer (Convención de Belém do Pará) de 9 junio de 1994 y la Convención sobre la Eliminación de todas las formas de discriminación contra la mujer de 18 de diciembre de 1979

a) Legislación nacional

La legislación nacional chilena tradicional es la que conformaba el Derecho Tutelar de Menores.



Conjunto heterogéneo de normas, formado por leyes tanto generales como específicas, donde se regula el estatuto jurídico de los niños o “menores”. Sobre ese cuerpo se han dictado con posterioridad a la aprobación de la CDN nuevas leyes en diversos ámbitos, sin derogar hasta ahora completamente el modelo anterior.

Terminológicamente, todas estas leyes son aplicables a “niños”, “menores” o “adolescentes”.

“niños” es una categoría genérica que engloba a todos aquellos menores de 18 años.

Leyes de Tribunales de Familia y Responsabilidad Penal Juvenil, consideran adolescentes a las personas que dentro de este universo ya han cumplido 14 años.

Legislación específica sobre los “menores”



Ley 16.618 de Menores de 3 de febrero de 1967;

Ley 17.344 del año 1970 de autorización del cambio de nombres y apellidos;

Decreto ley 2465 de 10 de enero de 1979 de creación del Servicio Nacional de Menores, y su Ley orgánica;

Ley 18.703 dicta normas sobre adopción de menores en 1988;

Ley 19.325 sobre procedimientos y sanciones relativos a los actos de violencia intrafamiliar de 1994;

Ley 19.505 que concede el permiso especial a los trabajadores en caso de enfermedad grave de sus hijos de 1997;

Ley 19.585 de 1998 modificatoria del Código Civil y otros cuerpo legales en materia de filiación;

Ley 19.620 de 5 agosto de 1999 relativa a la adopción de menores (en la que destaca la implementación de la igualdad de derechos entre los hijos adoptivos y naturales);

Ley 19.684 del año 2000, modifica el Código de Trabajo para fijar la edad mínima de contratación a los 15 años

Ley 19.711 del año 2000, regula el derecho de visita a los hijos sometidos a la tuición de uno de los padres;

Ley 19.712 de 2001 del deporte que promueve especialmente el desarrollo físico y deportivo de los menores en edad escolar;

Reglamento de Gendarmería 553 de 2002 sobre los menores en secciones de menores de recintos penitenciarios;

Ley 19.876 de 7 de mayo de 2003 que modifica la Constitución y establece la enseñanza media obligatoria y la escolarización gratuita de la misma hasta los 21 años;

Ley 19.910 modificatoria de la Ley 19.620 sobre adopción de menores, en materia de competencia de los juzgados de menores, 2003;

Ley 19.947 de 11 de marzo de 2004 reguladora del matrimonio civil, que equipara la edad del consentimiento matrimonial eficaz de los menores de edad, que queda fijado en los 16 años;

Ley 20.030 modificatoria del Código Civil, en lo relativo a la exigencia de presentación de antecedentes para dar curso a la demanda de reclamación de maternidad o paternidad, y a la valoración de sus medios de prueba, 2005;

Ley 19.968 de 2005 que crea los Tribunales de Familia de 2004;
Ley 20.032 que establece un sistema de atención a la niñez y adolescencia a través de la red de colaboradores del Servicio Nacional de Menores;
Ley 20.066 de 2005 de violencia intrafamiliar;
Ley 20.084 de Responsabilidad de Adolescentes por infracción de la ley penal de 27 de septiembre de 2005;
Ley 20.086 de 2005 que introduce modificaciones a la aplicación de la Ley de Tribunales de Familia.

Normas o cuerpos generales

- Código Penal**
- Código Civil**
- Legislación Procesal**
- Entre otras**

PRINCIPIO DE NO DISCRIMINACIÓN

(artículos 2, 20, 22, 23 y 30 CDN)

la Constitución Política recoge el principio de no discriminación en sentido positivo como derecho a la igualdad ante y en la ley (art. 19.3 y 19.2, respectivamente)

Todos los derechos y garantías constitucionales reconocidos se relacionan con el principio del artículo 1 inciso 1º: “todas las personas nacen libres e iguales en dignidad y derechos”.

Ley Indígena N° 19.253 de 1993 establece normas sobre protección, fomento y desarrollo de los indígenas. Destaca por la creación de la Corporación Nacional de Desarrollo Indígena (CONADI), que tiene como objetivos principales fomentar, coordinar y efectuar la acción del Estado a favor del progreso integral de las personas y comunidades indígenas, especialmente en lo económico, social y cultural.

- La Ley N° 19.284 establece normas para la plena integración social de personas con discapacidad. Lo que a través del Fondo Nacional de la Discapacidad ha permitido financiar la ayuda técnica que promueve el desarrollo de la autonomía funcional y la integración social.
- Ley N° 19.585 sobre filiación, publicada en octubre 1998, cuyo principal hito es la supresión de la distinción vigente de los hijos en tres categorías (legítimos, naturales e ilegítimos), declarando por consiguiente la igualdad entre los hijos sin distinción alguna por razón de su origen..
- En cuanto a la discriminación de las adolescentes embarazadas en cuanto a ciertos de sus derechos, como la educación; la Ley Orgánica de la Enseñanza fue modificada por la Ley N° 19.688 del año 2000, dándose un paso hacia la eliminación de la discriminación de las adolescentes embarazadas: mediante esta ley se prohíbe que el embarazo y la maternidad constituyan un obstáculo para ingresar o continuar la educación.
 - La Ley N° 19.779 favorece la prevención, diagnóstico y control de la infección por contagio del Virus de Inmuno-Deficiencia Humana (VIH); así como la asistencia de los portadores del virus sin discriminación alguna de 2002.

DERECHO A LA VIDA

(Art. 6 CDN)

La Constitución de Chile reconoce el derecho a la vida. Los ataques contra la vida y la integridad física de los niños están sancionados en el Código Penal, donde se recogen los delitos especiales de: infanticidio, maltrato, mutilaciones o lesiones leves, menos graves y graves.

Por otro lado, toda muerte de un niño requiere por ley de certificación médica de defunción donde debe registrarse la causa y lugar de fallecimiento. Según el Estado de Chile todas las muertes de menores de 1 año son objeto de auditoría

PROTECCIÓN CONTRA TODA FORMA DE VIOLENCIA (artículo 19 CDN)

Nuestra legislación reciente se refería a este fenómeno tanto desde normas penales como civiles, de familia y de “menores”. Además, de acuerdo al tipo de violencia, eran competentes para adoptar las medidas y eventuales sanciones necesarias 3 tipos diferentes de justicia: penal, civil, y de menores.

En dicho marco, existe tanto el maltrato físico constitutivo de delito (de competencia criminal) como aquel maltrato que no constituye delito penal, pero sí es constitutivo de violencia intrafamiliar (de competencia civil). La legislación, lejos de la uniformidad normativa, consideraba los siguientes tipos de violencia:

- a) Maltrato infantil constitutivo de delito: delitos que afectan a la vida, integridad física de los niños, niñas y adolescentes: homicidio, parricidio, infanticidio, lesiones (menos graves y graves así como las especiales denominadas: castración o mutilaciones), todos ellos, recogidos en Código Penal;
- b) Maltrato infantil intrafamiliar, regulado en la Ley 19.325, de 1994, comprende lesiones leves y amenazas con armas de fuego (otras formas de lesiones, y demás ilícitos, son formas de maltrato constitutivo de delito), maltrato psicológico así como el maltrato por omisión. Una serie de insuficiencias de esta regulación motivaron la dictación de una nueva Ley de Violencia Intrafamiliar, la Ley Nº 20.066, publicada en el Diario oficial el 7 de Octubre de 2005;

c) Maltrato infantil extrafamiliar en la Ley de Menores (artículo 62 inciso 2º, incorporado por la Ley 19.324, de 1994), definido por exclusión de las otras dos formas: “el maltrato resultante de una acción u omisión que produzca menoscabo en la salud física o psíquica de los menores, no comprendido en leyes especiales sobre materias similares”.

A partir de octubre del año 2005 los Tribunales de Familia, además de reemplazar a la justicia de menores, asumen las competencias antes entregadas a los tribunales civiles por la Ley de Violencia Intrafamiliar.

En el artículo 8 de la Ley 19.968 se señala entre las competencias de los Tribunales de Familia, Las causas relativas al maltrato de niños, niñas o adolescentes. Con esto se unifican en la competencia del Tribunal de Familia aquellas formas de maltrato antes entregadas a juzgados civiles y de menores.

Además, el artículo 8 N° 8 de esta Ley se refiere a la competencia del Tribunal de Familia para conocer de “todos los asuntos en que aparezcan niños, niñas o adolescentes gravemente vulnerados o amenazados en sus derechos, respecto de los cuales se requiera adoptar una medida de protección conforme al artículo 30 de la Ley de Menores

PROTECCIÓN CONTRA LA EXPLOTACIÓN ECONÓMICA (ARTÍCULO 32 CDN)

Mediante la aprobación de la Ley N° 19.684 de 2000 se modificó el Código del Trabajo (de 1994), con la intención de adecuar la normativa laboral al Convenio N° 138 de la OIT, aumentando de 14 a 15 años la edad mínima para celebrar contratos de trabajo.

Código del Trabajo : tres rangos etarios con relación al tema de la capacidad de contratar:

- 1- personas de más de 18 años, que están plenamente capacitadas;**
- 2- los menores entre 16 y 18 años, los cuales necesitan autorización expresa del padre o de la madre para trabajar;**
- 3- los menores entre 15 y 16 años, que pueden contratar sus servicios si además de la autorización paterna/materna han cumplido con su obligación escolar. Un tramo adicional y con carácter excepcional contemplado en el art. 16, respecto de menores de 15 años, que con autorización del representante legal o del juez de menores, podrán celebrar contratos de trabajo con personas o entidades dedicadas al teatro, cine, televisión, circo u otras actividades similares.**

PROTECCIÓN CONTRA TODAS LAS FORMAS DE EXPLOTACIÓN Y ABUSO SEXUALES (ARTÍCULO 34 CDN).

Ley de delitos sexuales N° 19.617 en el año 1999 que reformula varios aspectos legales en materia de delitos sexuales.

En el 2003 aprobó la Ley N° 19.874, que “facilita la denuncia en caso de atentados sexuales y permite una mejor investigación del delito”.

Ley N° 19.927, de enero 2004, para combatir la pedofilia, la pornografía infantil y sus redes en Internet, modificando el Código Penal, el Código Procedimiento Penal y el Código Procesal Penal. Esta ley elevó la edad del consentimiento sexual de los 12 a los 14 años, y endurece las penas para muchos delitos sexuales ya tipificados.

Conforme a las nuevas previsiones legales, el Código Penal considera violación en “toda penetración vaginal, anal o oral de una persona menor de 14 años”, sin importar su eventual consentimiento (art. 362). También existen otros delitos penales especiales por cuanto la víctima es un menor, castigados con penas superiores a sus homólogos generales: delito de estupro, sodomía, abuso sexual, pornografía, la explotación sexual comercial infantil o el turismo sexual; todos ellos se mueven en función de la figura concreta entre víctimas de edades siempre bajo la frontera de los 18 años.

VENTA Y TRATA DE NIÑOS (ARTÍCULO 35 CDN).

La legislación penal incluye el delito de “tráfico de menores”. El artículo 367 bis del Código Penal se refiere a “el que promoviere o facilitare la entrada o salida de personas del país para que éstas ejerzan la prostitución en el territorio nacional o en el extranjero”, y le asigna la pena de presidio menor en su grado máximo (de 3 años y un día a 5 años).

El inciso segundo del mismo artículo, agregado mediante Ley 19.927 en el año 2004 señala seis Situaciones calificadas que hacen aplicable la pena contemplada en el artículo 367 a la promoción o facilitamiento de la prostitución de menores, cuando concurre habitualidad, abuso de confianza o autoridad, o engaño (la pena aplicable en estos casos es de presidio mayor en cualquiera de sus grados, es decir, de 5 años y 1 día a 20 años). Una de estas circunstancias es precisamente la minoridad de las víctimas

PROTECCIÓN DE LOS NIÑOS CONTRA LA TORTURA Y OTRAS PENAS O TRATOS CRUELES, INHUMANOS O DEGRADANTES (ARTÍCULO 37-A CDN) .

El artículo 150 A del Código Penal consagra el delito de tortura (sin mencionar específicamente a los niños o menores como víctimas).

La tortura y maltrato institucional contra los menores de edad es recogida también en el art.8 del Reglamento de Gendarmería para secciones de menores en establecimientos penitenciarios (Decreto 553 de 2001).

El nuevo Código Procesal Penal incluye la prohibición de la tortura en su art.93h.

La ley 20.084 también se refiere a la prohibición de estas prácticas Y el reglamento de la Ley de responsabilidad penal de adolescentes se hace cargo en detalle de estas regulaciones, sobre todo en lo relativo a la ejecución de sanciones privativas de libertad.

PROTECCIÓN DE LOS NIÑOS PRIVADOS DE LIBERTAD (ARTÍCULO 37-B, C, D CDN).

La privación de libertad ilegal o arbitraria está prohibida por la Constitución Política de la República de Chile . Esto implica que está limitada exclusivamente a los casos previstos en las leyes:

- Código Penal**
- Código Procesal Penal**
- Ley 20.04 que establece un sistema de Responsabilidad penal Adolescente**
- Reglamento de la ley 20.084.**