

**RESPONSABILIDAD
PARENTAL**
Personal, Patrimonial,
Por Omisión, Subsidiaria del Estado

*Valeska Bobadilla Ayala / Renzo Espinoza Quezada
Julie Massman Wyneken / Andrea Álvarez González*

PUNTOLEX



THOMSON REUTERS

THOMSON REUTERS PUNTOLEX
Av. Lib. Bernardo O'Higgins 1302, oficina 41, Santiago
Mesa Central (562) 361 3400 - Fax (562) 361 3406
www.puntolex.cl

Impresión: RIL Editores
Impreso en Chile
Derechos Reservados

ÍNDICE

	Pág.
Prólogo	1

CAPÍTULO I

DERECHOS DE LOS NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES

1. Tratados Internacionales vinculantes para Chile con respecto a la protección de los niños, niñas y adolescentes	7
Por <i>Valeska Bobadilla Ayala</i>	
1. Breve alcance acerca de la interpretación de las normas de derechos humanos: el rol del Derecho interno, la doctrina y la jurisprudencia como criterios interpretativos	8
2. Los Derechos Humanos del niño y las obligaciones que implican su protección erga omnes	10
3. Rol que los Tratados Internacionales asignan a la trilogía familia, Estado y sociedad	12
4. El interés superior del niño, su derecho a ser oído y el derecho a expresar su opinión como cimientos hacia una verdadera democracia	16
5. Derechos económicos, sociales y culturales de los niños	20
5.1. Derecho a la salud	22
5.2. Derecho del niño a estar protegido contra toda forma de explotación económica y el trabajo infantil	24
5.3. Derecho del niño a ser protegido de toda forma de explotación y abuso	28
5.4. La educación, en base al interés superior del niño	31

	Pág.
2. El Derecho a la salud de los Niños y Adolescentes	35
Por <i>Renzo Espinoza Quezada</i>	
1. Fundamento Constitucional del Derecho a la Salud	35
2. El Derecho a la Salud en el marco jurídico interna- cional	43
2.1. Declaración de Ginebra	43
2.2. Declaración de los Derechos del Niño	44
2.3. Convención Americana de Derechos Humanos	46
2.4. Pacto Internacional de Derechos Económicos, So- ciales y Culturales	47
2.5. Convención sobre los Derechos del Niño	48
3. La relación vinculante de los pactos internacionales	50
4. La triple vía como criterio unificador de solución	55
3. Derechos de los niños, niñas y adolescentes: análisis críti- co de la legislación vigente y proyectada en la ma- teria	57
Por <i>Valeska Bobadilla Ayala</i>	
1. Competencia de los tribunales de familia en rela- ción a la debida protección de los derechos de los niños, niñas y adolescentes	58
1.1. El interés superior del niño en la Ley que crea los Tribunales de Familia y en la Ley de Matrimonio Civil, en especial relación con el cuidado personal y la relación directa y regular	59
1.2. El interés superior de los hijos en materias de ali- mentos: Ley N° 19.741 sobre Abandono de Familia y Pago de Pensiones Alimenticias, y la competen- cia de los Tribunales de Familia	63

	Pág.
1.3. Niños, niñas y adolescentes gravemente vulnerados o amenazados en sus derechos	69
1.4. Maltrato infantil. Un análisis de la Ley sobre Violencia Intrafamiliar	73
1.5. Un sistema de atención para la niñez y la adolescencia: Ley N 20.032	80
4. Antinomias entre la legislación interna y el sistema de Derechos Humanos a la luz de los Tratados Internacionales ratificados por Chile	83
<i>Por Valeska Bobadilla Ayala.</i>	
1. Situación del Art. 225	84
2. Situación del Art. 228	86
3. Situación del Art. 234, inc.1°	89
4. Situación del Art. 234, inc. 3°	90
5. Abandono, su tratamiento en el Código Civil y en el Código Penal	92
6. Patria Potestad, Art. 243	96
7. Situación del Art. 323	101

CAPÍTULO II

PRIMERA PARTE RESPONSABILIDAD PARENTAL

Por Andrea Álvarez González y Julie Massmann Wyneken

1. ¿Unificación o Separación?	107
2. Autoridad Paterna y Patria Potestad	108

	Pág.
3. La Responsabilidad Parental como Institución del Derecho de Familia	109
3.1. Sujetos de la relación Paterno-Filial	109
3.2. Esencia y Fines de la Institución	111
4. Principios que informan la Responsabilidad Parental	114
5. Contenido de la Autoridad Parental o Deberes Parentales en Chile	115
Por <i>Julie Massmann Wyneken</i>	
5.1. Relación Filial Personal	115
5.1.1. El Cuidado Personal de la Crianza	117
5.1.2. El Cuidado Personal de la Educación	122
5.1.3. El Deber de los Alimentos	125
5.1.4. El Deber de Establecimiento	128
5.1.5. Relación Filial Patrimonial	129
6. Autoridad Paterna y Patria Potestad en el Código Civil Originario	136
6.1. Andrés Bello y la Patria Potestad	137
7. La autonomía de los niños frente a la autoridad parental	140
Por <i>Renzo Espinoza Quezada</i>	
7.1. El cuidado del propio cuerpo y la autodeterminación del niño	144
7.2. Casos en que los niños pueden obrar sin el ministerio o autorización de sus progenitores	148
7.3. El desarrollo psíquico del niño	150

	Pág.
7.4. La capacidad sanitaria y el ejercicio de los derechos personalísimos de los niños y adolescentes	156
7.5. El consentimiento informado	168
7.6. Algunas referencias de derecho comparado	178
7.7. Estándares en el derecho comparado para determinar la capacidad y madurez de los niños y adolescentes	182
8. Jurisprudencia sobre Autoridad Paterna y ejercicio autónomo de derechos por parte de los menores	185

SEGUNDA PARTE
EVOLUCIÓN HISTÓRICA DE LA SEPARACIÓN
DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL EN EL DERECHO CHILENO

Por *Andrea Álvarez González*

1. Antecedentes Históricos	195
1.1. Leyes que entraron en vigencia	196
2. Ley N° 19.585. Nuevo Estatuto Filiativo	206
2.1. Proyecto Originario	207
2.2. Desde la Discusión Parlamentaria a la Legislación actual	214

TERCERA PARTE
 RAZONES PARA LA UNIFICACIÓN EN EL TRATAMIENTO
 DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL

Por *Andrea Álvarez González*

1. Privatización del Derecho Constitucional y Constitucio- nalización del Derecho de Familia	230
2. Coparentalidad: el Derecho del niño a ser responsabi- lidad de sus dos progenitores	235
3. Convenciones Internacionales y Normativa Legal Incons- titucional	241
3.1. Convención sobre la Eliminación de todas las Formas de Discriminación contra la Mujer	241
3.2. Convención sobre los Derechos del Niño	248
4. Concreción de los Principios de la Responsabilidad Parental en la Normativa Legal. Incongruencias por la falta de Unificación	251
4.1. Incongruencias en el Código Civil, entre la Autori- dad Paterna y la Patria Potestad	252
4.1.1. Igualdad entre los hijos	252
4.1.2. Derecho del niño a ser oído	255
4.1.3. Interés superior del niño	258
4.2. Incongruencias entre el Código Civil y las Leyes Satelitales	267
4.2.1. Ley de Tribunales de Familia	267
4.2.2. Ley de Matrimonio Civil	268

	Pág.
5. Convergencia de los contenidos de la Autoridad Paterna y la Patrimonial Potestad	271
6. Razones de carácter práctico	276
7. Técnica Legislativa. Sistematización.....	280

CAPÍTULO III

EL ROL SUBSIDIARIO DEL ESTADO EN RELACIÓN A LOS DERECHOS DE LOS NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES

Fundamentos constitucionales del rol subsidiario del Estado en la protección de los niños y adolescentes	285
<i>Por Valeska Bobadilla Ayala</i>	

CAPÍTULO IV

RESPONSABILIDAD POR OMISIÓN DE LOS DEBERES PARENTALES

Por Julie Massmann Wyneken

Introducción	315
1. La responsabilidad civil en el Derecho de Familia	317
1.1. Casos en los que se ha aceptado la responsabilidad extracontractual dentro de la Familia	326

	Pág.
a) Responsabilidad por Falta de Reconocimiento	326
b) Responsabilidad por Culpa en el Divorcio	331
c) Responsabilidad por Incumplimiento de la Promesa de Matrimonio	336
d) Responsabilidad por la Transmisión de Enfermedades Genéticas	339
2. Responsabilidad por omisión del ejercicio de la autoridad parental	345
2.1. Fundamentos de la Responsabilidad por Omisión del Ejercicio de la Autoridad Parental	346
2.1.1. La Importancia de Velar por el Cumplimiento de los Deberes Parentales	347
2.1.2. Situación Actual	349
2.1.2. Fundamentos Constitucionales	351
2.1.3. Aspectos Sociológicos y Psicológicos	351
2.1.4. Argumentos doctrinarios a favor y en contra de la responsabilidad extracontractual dentro de la familia	355
3. Resarcimiento del daño causado por la omisión de la autoridad parental. Requisitos	361
3.1. La Omisión	362
3.2. El Dolo o Culpa	366
3.3. El Daño	371
3.3.1. Daño Material	376
3.3.2. Daño Moral	379
3.3.3. Daño Psicológico	384
3.3.4. Daño al Proyecto de Vida	389
3.3.5. Falta de Chance	392
3.4. Nexos de Causalidad	396

CONCLUSIONES

1. *Valeska Bobadilla Ayala*. El rol subsidiario del Estado en la protección de los niños, niñas y adolescentes 401
2. *Julie Massmann Wyneken*. La omisión de la responsabilidad parental y su resarcimiento: un nuevo caso de derecho de daños 413
3. *Andrea Álvarez González*. Necesidad de un tratamiento único de la responsabilidad parental, tanto en lo personal como en lo patrimonial. Antinomias frente a la falta de unificación 416
4. *Renzo Espinoza Quezada*. La autoridad parental y el derecho a la salud de los niños y adolescentes 423

