



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FACULTAD DE DERECHO

ESCUELA DE DERECHO

TESIS

**EL PRINCIPIO DEL INTERÉS SUPERIOR DEL NIÑO
FRENTE A LA ADOPCIÓN DE MENORES DE EDAD
DECLARADOS JUDICIALMENTE EN ABANDONO EN
PIURA - 2010**

**PARA OBTENER EL TÍTULO DE:
ABOGADO**

**AUTORA:
PISCOYA CASARIEGO KATHERINE DENISSE**

**PIURA – PERÚ
2010**



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FACULTAD DE DERECHO

ESCUELA DE DERECHO

TESIS

**EL PRINCIPIO DEL INTERÉS SUPERIOR DEL NIÑO
FRENTE A LA ADOPCIÓN DE MENORES DE EDAD
DECLARADOS JUDICIALMENTE EN ABANDONO EN
PIURA - 2010**

**PARA OBTENER EL TÍTULO DE:
ABOGADO**

**AUTORA:
PISCOYA CASARIEGO KATHERINE DENISSE**

**PIURA – PERÚ
2010**

DEDICATORIA:

Dedico el presente trabajo a mi familia fuente de mi inspiración y apoyo incondicional; así como a las personas que han hecho posible la conclusión del presente trabajo.

AGRADECIMIENTO:

A Dios, porque en cada momento de cansancio e impaciencia de esta investigación me brindó la claridad y fuerza necesaria para seguir adelante.

INTRODUCCIÓN

La adopción es la medida de protección al niño y al adolescente por la cual, bajo la vigilancia del Estado se establece de manera irrevocable una relación Paterno - Filial entre personas que no la tienen de manera natural. En consecuencia el adoptado adquiere la calidad de hijo del adoptante y deja de pertenecer a su familia consanguínea para formar parte de su nueva familia.

El presente informe presenta, cómo las trabas burocráticas afectan el Interés Superior del Menor, que no sólo está protegido en un ámbito nacional sino desde la óptica internacional, pero que en la adopción administrativa se transgrede éste principal - rector principio en nuestro país, no cumpliendo con la finalidad de la adopción.

El trabajo consta de cuatro partes: en la primera se enmarca el planteamiento del problema, en el segundo se desarrolla el marco teórico necesario para entender la problemática, en la parte tercera se presentan los resultados del análisis de los mismos, junto con las conclusiones y sugerencias.

Espero que este trabajo sea útil para entender que es necesario que la ley sea precisa para así implementar un mecanismo que sea ágil y efectivo en el procedimiento para la adopción administrativa.

LA AUTORA

ÍNDICE

| | |
|--------------------|----|
| Dedicatoria | |
| Agradecimiento | |
| Introducción | v |
| Índice | vi |

CAPÍTULO PRIMERO: PROBLEMA DE INVESTIGACIÓN

| | |
|--|----|
| 1. Sobre la Problemática materia de Investigación | |
| 1.1. Propósitos | 01 |
| 1.2. Justificación e importancia | 01 |
| 1.3. Resumen de las partes y capítulos que consta la investigación ... | 03 |
| 1.4. Breve descripción de la metodología..... | 04 |
| 1.4.1. De acuerdo al fin que se persigue..... | 04 |
| 1.4.2. De acuerdo con el periodo en que se capta la información . | 04 |
| 1.4.3. De acuerdo con la evolución del fenómeno estudiado | 05 |
| 1.4.4. De acuerdo con la comparación de las poblaciones | 05 |
| 1.4.5. De acuerdo con la interferencia del investigador en el fenómeno que se analiza | 05 |
| 2. Fundamentación Teórica | |
| 2.1. Características del contexto de la investigación | 05 |
| 2.2. Antecedentes | 06 |
| 2.3. Glosario Terminológico | 07 |
| 3. Metodológica | |
| 3.1. Definición del problema..... | 09 |
| a) Justificación del Problema | 09 |
| b) Formulación del Problema | 09 |
| 3.2. Objetivos: Generales y Específicos | 10 |
| 3.2.1. Objetivo General | 10 |
| 3.2.2. Objetivos Específicos..... | 10 |
| 3.3. Hipótesis | 10 |
| 3.4. Diseño..... | 10 |
| 3.5. Variables..... | 11 |

| | |
|---|----|
| 3.6. Muestra | 12 |
| 3.7. Proceso de Recopilación de Datos | 12 |
| 3.8. Proceso de Análisis de los Datos | 12 |

CAPÍTULO SEGUNDO: DESARROLLO DEL MARCO TEÓRICO

CAPITULO I: GENERALIDADES SOBRE LA ADOPCION

| | |
|--|----|
| 1.1. Antecedentes | 14 |
| 1.1.1. Derecho Antiguo | 14 |
| 1.1.2. Derecho Medieval | 16 |
| 1.1.3. Derecho Moderno | 18 |
| 1.1.4. Derecho Contemporáneo | 18 |
| A. En el ámbito Internacional | 18 |
| B. En el ámbito Latinoamericano | 20 |
| C. En el ámbito Peruano..... | 22 |
| 1. En el Proyecto de Vidaurre..... | 22 |
| 2. En el Código Civil de 1852 | 23 |
| 3. El Código Civil de 1936 | 24 |
| 4. El Código de Menores de 1962 | 25 |
| 5. Decreto Ley N° 22209 | 26 |
| 1.2. Definición y Concepto | 27 |
| 1.3. Naturaleza jurídica | 27 |
| 1.3.1. Teoría Contractual | 28 |
| 1.3.2. Teoría de la Institución | 29 |
| 1.3.3. Teoría de la Relación Jurídica..... | 31 |
| 1.3.4. Teoría del Acto Condición | 32 |
| 1.4. Fundamento | 33 |
| 1.5. Caracteres..... | 34 |
| 1.5.1. Es voluntario | 34 |
| 1.5.2. Es Formal | 34 |
| 1.5.3. Es un acto puro y simple..... | 34 |
| 1.5.4. Es un acto singular y único | 35 |
| 1.5.5. Es irrevocable | 35 |

| | |
|--|----|
| 1.5.6. Es singular | 35 |
| 1.6. Clases de adopción | 35 |
| 1.6.1. Según PERALTA ANDÍA JAVIER | 35 |
| A. Adopción Plena y Semiplena..... | 35 |
| a.1. La adopción plena | 35 |
| a.2. La adopción menos plena..... | 35 |
| B. Adopción Remuneratoria y Testamentaria | 35 |
| b.1. La adopción remuneratoria..... | 35 |
| b.2. La adopción testamentaria | 36 |
| C. Acogimiento Familiar, Colocación Familiar, Afiliación, Adopción de Hecho | 36 |
| c.1. El acogimiento familiar..... | 36 |
| c.2. La colocación familiar | 36 |
| c.3. La Afiliación | 37 |
| c.4. Adopción de Hecho | 37 |
| 1.7. Efectos de la adopción | 37 |

CAPÍTULO II: LA ADOPCIÓN EN LA LEGISLACIÓN PERUANA

| | |
|--|----|
| 2.1. Código Civil de 1984 | |
| A. Requisitos de la Adopción | 40 |
| 1. Que el adoptante goce de solvencia moral | 40 |
| 2. Que la edad del adoptante sea por lo menos igual a la suma de la mayoría y la del hijo por adoptar | 41 |
| 3. Que cuando el adoptante sea casado concorra el asentimiento de su cónyuge, lo que no la convierte en adoptante | 42 |
| 4. Que el adoptado preste su asentimiento si es mayor de diez años | 43 |
| 5. Que asientan los padres del adoptado si estuviese bajo su patria potestad o bajo su curatela..... | 43 |
| 6. Que se oiga al tutor o al curador del adoptado y al consejo de familia si el adoptado es incapaz..... | 44 |
| 7. Que sea aprobada por el Juez, con excepción de lo dispuesto en las leyes especiales..... | 44 |

| | |
|---|----|
| 8. Que si el adoptante es extranjero y el adoptado menor de edad, aquel ratifique personalmente ante el juez su voluntad de adoptar | 44 |
| B. Irrevocabilidad de la Adopción | 45 |
| C. La Adopción como acto puro | 46 |
| D. Prohibición de pluralidad de Adoptantes | 47 |
| E. Adopción por el Tutor o Curador | 48 |
| F. Inventario de los bienes del Adoptado | 49 |
| G. Cese de la Adopción a solicitud del Adoptado | 50 |
| a) Impugnación de la adopción | 50 |
| b) Derecho a conocer el propio origen biológico | 51 |
| 2.2. Código Procesal Civil | |
| 1. Requisitos de admisibilidad de la solicitud de adopción | 52 |
| 2. Trámite del proceso no contencioso de adopción | 53 |
| 3. Ejecución de la resolución que declara la adopción | 54 |
| 4. Ineficacia de la adopción | 54 |
| 2.3. Según la Ley de Competencia Notarial en Asuntos No Contenciosos | |
| 1. Requisitos | 55 |
| 2. Competencia Notarial | 56 |
| 3. Elevación a escritura pública | 56 |
| 2.4. Según el Código de los Niños y Adolescentes | |
| A. Adopción Internacional | 57 |
| 1. Trámites de Adopción | 58 |
| 2. Obligatoriedad de Convenios | 59 |
| CAPITULO III: ADOPCIÓN DE NIÑOS DECLARADOS JUDICIALMENTE EN ABANDONO – ADOPCIÓN ADMINISTRATIVA | |
| 3.1. Abandono del menor | 60 |
| 3.2. Declaración judicial de menor declarado en estado de abandono | 61 |
| 3.3. Adopción Administrativa | 66 |
| 3.3.1. Sujetos del proceso | 66 |
| 3.3.2. Solicitud de adopción | 69 |
| 3.3.3. Etapa Evaluatoria | 72 |

| | |
|--|-----|
| 3.3.4. Declaración de Aptitud | 74 |
| 3.3.5. Designación de ternas de Adoptantes..... | 75 |
| 3.3.6. Aceptación, Presentación y Externamiento | 76 |
| 3.3.7. Colocación Familiar..... | 77 |
| 3.3.8. Resolución Administrativa de Adopción | 78 |
| 3.3.9. Impugnación Administrativa de la adopción | 79 |
| 3.3.10. Acción Contencioso Administrativa | 79 |
| 3.4. Etapa Post Adoptiva | 80 |
| 3.4.1. Control post adoptivo de adoptantes residentes en el país | 80 |
| 3.4.2. Control post adoptivo de adoptantes no residentes en el país | 80 |
| 3.4.3. Control post-adoptivo por excepción | 81 |
| 3.5. Prioridad..... | 81 |
| 3.5.1. Edad del adoptado y adoptantes: referencia | 82 |
| 3.6. Campaña "Ángeles que Aguardan | 82 |
| CAPITULO IV: INTERES SUPERIOR DEL NIÑO | |
| 4.1. La Convención Internacional sobre los Derechos del Niño en el Sistema Jurídico Peruano | 83 |
| 4.1.1. Doctrinas actuales referentes al Niño y Adolescentes..... | 84 |
| 1. Doctrina de la Situación Irregular..... | 84 |
| 2. Doctrina de la Protección Integral de las Naciones Unidas ... | 86 |
| 4.1.2. La interpretación de los derechos específicos de la infancia ... | 87 |
| 1. La autoaplicabilidad | 87 |
| 2. La progresividad | 87 |
| 3. La subsidiaridad | 88 |
| 4.2. Evolución del Interés Superior del Niño..... | 89 |
| 4.2.1. El "interés superior del niño" en la Convención sobre Derechos del Niño | 94 |
| 4.2.1.1. Mecanismos y Fines del Interés Superior del Niño en la Convención sobre Derechos del Niño | 95 |
| 4.3. Definición y Concepto de Interés Superior del Niño | 99 |
| 4.3.1. La idea de "interés" en una perspectiva integral..... | 102 |

| | |
|---|-----|
| 4.3.2. Los efectos de la indeterminación del Interés Superior del Niño..... | 103 |
| 4.3.3. El Interés Superior del Niño en la interpretación en la interpretación del Tribunal Constitucional | 105 |
| 4.3.3.1. Criterios Jurídicos para determinar el Interés Superior del Menor | 110 |

CAPITULO V: CUESTIONAMIENTOS Y APORTES

| | |
|----------------------------|-----|
| 5.1. Cuestionamientos..... | 113 |
| 5.2. Aportes..... | 115 |

CAPÍTULO TERCERO: ANÁLISIS E INTERPRETACIÓN DE RESULTADOS

| | |
|---|-----|
| ANÁLISIS E INTERPRETACIÓN DE RESULTADOS | 118 |
|---|-----|

CAPÍTULO CUARTO: CONCLUSIONES - RECOMENDACIONES

| | |
|----------------------------------|-----|
| 4.1. Conclusiones..... | 122 |
| 4.2. Recomendaciones..... | 124 |
| Referencias Bibliográficas | 126 |
| Anexos..... | 130 |