

MARÍA AMANDA FONTEMACHI

# ADOPCIÓN DE LA TEORÍA A LA PRÁCTICA

Prólogo de  
GRACIELA MEDINA



**RUBINZAL - CULZONI  
EDITORES**

## ÍNDICE SUMARIO

<i>Prólogo</i> , por GRACIELA MEDINA .....	9
PALABRAS PRELIMINARES .....	13

### TÍTULO I

#### ASPECTOS JURÍDICOS Y REALIDADES

##### CAPÍTULO I

##### NORMATIVA INTERNACIONAL Y PRINCIPIOS RECTORES

1. Derechos humanos de niños, niñas y adolescentes .....	19
2. Instrumentos internacionales .....	22
2.1. Declaraciones .....	22
2.2. Convenciones .....	26
2.2.1. La Convención Americana sobre Derechos Humanos .....	26
2.2.2. Convención Internacional de los Derechos del Niño .....	27
2.3. Directrices .....	36
2.3.1. Directrices de Riad .....	36
2.3.2. Directrices sobre las modalidades alternativas de cuidado de los niños y las niñas en Naciones Unidas .....	36
2.4. Opiniones consultivas de la Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	40

2.5. Informe de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos .....	41
2.6. Observaciones del Comité de los Derechos del Niño .....	45
2.7. Jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	46

## CAPÍTULO II

### NORMATIVA NACIONAL

1. Introducción .....	49
2. La Constitución Nacional .....	49
3. Ley 23.849/90 .....	50
4. Código Civil y Comercial de la República Argentina .....	52
4.1. Principios .....	52
4.2. Responsabilidad parental .....	54
4.3. Niños, niñas y adolescentes en situación de adoptabilidad .....	56
4.4. Declaración de adoptabilidad: casos previstos. Plazos .....	59
4.5. Decisión de dar en adopción: consentimiento informado .....	63
4.5.1. Regulación en el CCCN .....	63
4.5.2. Regulación del Código Procesal de Familia y Violencia Familiar, ley 9120 de Mendoza .....	63
4.6. Declaración de adoptabilidad. Plazos y prácticas .....	67
4.7. Adopción .....	72
4.7.1. Evolución legislativa .....	72
4.7.2. Régimen actual en la República Argentina .....	74
4.7.3. Tipos de adopción .....	78
4.7.4. Procedimientos .....	81
4.7.4.1. Sujetos del procedimiento .....	81
4.7.4.2. Competencia .....	82
4.7.4.3. Efectos de la sentencia .....	82
4.7.4.4. Los tiempos en el proceso .....	83
5. La Ley Nacional 26.061 de Protección Integral de los Derechos de las Niñas, Niños y Adolescentes .....	84
5.1. Políticas públicas .....	86
5.2. Sistema de Protección Integral de Derechos .....	89

5.3. Medidas de protección de los derechos en la práctica .....	91
5.3.1. Medidas de protección excepcionales .....	94
5.3.2. Causas de las medidas excepcionales .....	95
5.3.3. Demora en las resoluciones .....	101
5.3.4. Derecho a vivir en ambiente familiar: familias temporarias .....	105

## CAPÍTULO III

### REGULACIÓN DE LOS PROCEDIMIENTOS

1. Introducción .....	113
2. Nacimiento de jurisdicción especializada .....	113
3. Modelo de protección tutelar .....	116
3.1. Evolución del procedimiento verbal, actuado y por audiencias .....	117
4. Nueva legislación basada en los principios de la CIDN. Ley 6354 .....	120
5. Nuevos procedimientos acordes a la ley 26.061 .....	121
6. Ley 9120 de Procedimiento de los Juzgados de Familia y Violencia Familiar .....	122
6.1. Derecho de defensa y trámite de medidas excepcionales .....	125
7. Testimonio de Santiago E. Ruiz .....	128
7.1. La etapa previa a la declaración de situación de adoptabilidad .....	128
7.2. El organismo administrativo de aplicación de la ley 26.061 .....	130
7.3. El proceso de adoptabilidad desde el organismo administrativo .....	133
7.4. El proceso judicial de declaración de situación de adoptabilidad .....	135
7.5. Las “vinculaciones anticipadas” .....	137
7.6. Declaración de adoptabilidad y sus consecuencias procesales .....	138
7.7. La última etapa: “Elección de una familia” .....	138

## CAPÍTULO IV

### LA ADOPCIÓN A LA LUZ DE LOS DERECHOS DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES COMO INSTITUCIÓN DE PROTECCIÓN: PRINCIPIOS Y PRÁCTICAS

1. Conceptualización .....	141
2. Interés superior. Conceptualización y medidas .....	143
3. Mujeres: derecho a la vida y a elegir con perspectiva de género .....	146
4. Los plazos legales, los plazos vitales y la vulneración de derechos .....	158
5. Adopción, interdisciplina y derecho a vivir en familia .....	162
6. Deberes, derechos y la familia de origen o biológica .....	165
6.1. Derecho a conocer a su padre y madre y ser criado por ellos .....	166
6.2. Derecho del niño a preservar su identidad .....	167
6.3. Respeto del origen étnico, cultural, religioso y lingüístico y a la nacionalidad (arts. 20 y 8º, CIDN) .....	169
6.4. Derecho a no ser trasladado ilícitamente al extranjero .....	170
6.5. Derecho a ser protegido contra toda forma de perjuicio o abuso físico o mental, descuido, trato negligente, malos tratos o explotación (art. 19, CIDN) .....	171
6.6. Derecho a la salud (art. 24, CIDN) .....	171
6.7. Derecho a crecer en una familia sana y preparada .....	172
7. Legislación y responsabilidad de los distintos poderes del Estado .....	176
8. Problemas a resolver en la vinculación adoptiva .....	179

### LA ADOPCIÓN Y EL DERECHO A LOS VÍNCULOS FRATERNOS

1. Introducción .....	180
2. Proceso de adopción y los derechos de hermanos .....	180
3. La historia de Pedro y María .....	182
4. Colofón .....	185

## CAPÍTULO V

### DERECHO Y REALIDADES EN OTROS PAÍSES

1. Realidades del sistema de adopción en Paraguay .....	187
1.1. Crítica y armonización .....	187
1.1.1. Introducción .....	187
1.2. Características particulares de la ley 6486/2020 .....	189
1.2.1. Definiciones y principios específicos de la ley 6486/2020 .....	191
1.2.2. Cuidados alternativos .....	192
1.2.3. Búsqueda y localización. Mantenimiento del vínculo ...	194
1.2.4. Reintegración familiar .....	197
1.3. Declaración de estado de adoptabilidad. Pérdida de la patria potestad .....	198
1.4. Adopción de niños, niñas y adolescentes .....	201
1.5. Adopción internacional .....	204
1.6. Centro de adopciones .....	206
1.7. Procedimiento judicial de adopción nacional .....	206
1.8. Conclusión .....	211
Bibliografía específica .....	212
2. Adopción de niños y de adolescentes en Brasil .....	213
2.1. Introducción .....	213
2.2. Forma de adopción en Brasil .....	213
2.3. Requisitos para adoptar .....	214
2.4. Requisitos para ser adoptado .....	216
2.5. Proceso de adopción .....	217
2.5.1. Preparación de los adoptantes .....	217
2.5.2. Acción de pérdida de la patria potestad .....	218
2.5.3. Pedido de adopción .....	219
2.6. Otras alternativas al modelo de institucionalización .....	219
2.7. Desafíos brasileños para garantizar el derecho a la adopción .....	221
Bibliografía .....	223
3. La adopción y el cuidado de NNA en Chile .....	224
3.1. Introducción .....	224

3.2. Antecedentes históricos de la legislación de adopción .....	224
3.3. Proyectos de reforma .....	226
3.4. Régimen de adopción vigente .....	229
3.5. Chile, ¿garante de derechos de los NNA institucionalizados? ...	231
Bibliografía .....	235
4. Apuntes sobre adopción en Colombia de niños, niñas y adolescentes.....	235
4.1. Introducción .....	235
4.2. ¿A quiénes se puede adoptar según la legislación colombiana?.....	236
4.3. ¿Quiénes pueden adoptar en Colombia?.....	237
4.4. ¿Cómo se realiza el proceso de adopción en el país?.....	237
4.4.1. Trámites de la adopción ante el Instituto Colombiano de Bienestar Familiar (ICBF). Etapa administrativa ...	238
4.4.2. Etapa judicial.....	239
4.4.3. Juez competente .....	240
4.4.4. Reglas especiales del procedimiento de adopción .....	240
4.4.5. Seguridad social para adoptados y licencia para adoptantes .....	241
4.4.6. Seguimiento posterior a la adopción .....	242
4.4.6.1. Reencuentro con la familia de origen.....	243
4.4.7. Adopción internacional.....	244
4.5. Estadísticas de adopciones según el ICBF.....	247
4.6. Conclusiones.....	249
4.7. Jurisprudencia relevante para consultar.....	250
Bibliografía .....	252

## CAPÍTULO VI

### EQUIPO INTERDISCIPLINARIO DE ADOPCIÓN

1. Introducción.....	253
2. Historia del Equipo Interdisciplinario de Adopción.....	254
2.1. Las y los protagonistas .....	255
3. La lucha contra la ilegalidad y el tráfico de niños y niñas .....	260
3.1. Tipificación del tráfico de niños como delito .....	260

4. Programa EIA .....	265
4.1. Metodología de trabajo .....	268
4.2. Grupo humano .....	269
4.3. Trabajo interdisciplinario.....	270
4.3.1. Interdisciplina .....	270
4.3.2. Objetivos .....	271
4.3.3. Perfil de los profesionales .....	272
4.3.3.1. Área psicológica/psiquiátrica .....	272
4.3.3.2. Área médica .....	273
4.3.3.2.1. Informe médico-clínico de la gestante o progenitora o familia ...	273
4.3.3.2.2. Médica pediátrica para los NNA ...	274
4.3.3.3. Área social y psicosocial .....	274
4.4. Seguimiento en las distintas áreas.....	275
4.4.1. Respecto de la gestante o familia de origen o biológica..	275
4.4.1.1. Cuando la decisión se toma durante el embarazo.....	275
4.4.1.2. Cuando se ha tomado una medida excepcional respecto de NNA .....	275
4.4.2. Trabajo con los aspirantes a adopción .....	276
4.4.2.1. Preparación para la adopción.....	276
4.4.2.1.1. Entrevistas a los que pretenden adoptar .....	276
4.4.2.1.2. Certificaciones a fin de evaluar si reúnan los mínimos requisitos legales .....	277
4.4.2.1.3. Evaluación diagnóstica con control permanente o periódico desde los ámbitos legales, psicológicos y sociales de los que aspiran a adoptar .....	282
4.4.2.1.4. Derivación a talleres o grupo de aspirantes .....	282
4.4.3. Actuación durante la tramitación de causas .....	283
4.4.3.1. Guarda para adopción .....	283
4.4.3.2. Acción de adopción .....	284
4.4.4. Trabajo con la comunidad e instituciones.....	285

5. Evolución de la regulación legal.....	286
5.1. Regulación del RPA y EIA en el Código Procesal de Familia y Violencia Familiar de la Provincia de Mendoza ...	289
6. Conclusiones .....	294
Bibliografía .....	295
7. Trabajo del Equipo del RUA en Santa Fe, República Argentina...	300
7.1. Procedimiento administrativo previo a la declaración de situación de adoptabilidad en la Provincia de Santa Fe ...	300
7.1.1. Introducción.....	300
7.1.2. Proceso judicial de adopción. Etapas del proceso de adopción: declaración de situación de adoptabilidad, guarda con fines de adopción y juicio de adopción.....	300
7.1.2.1. Declaración de situación de adoptabilidad ....	300
7.1.2.2. El rol del RUAGA como organismo administrativo .....	303
7.1.2.3. Guarda preadoptiva. Prohibición de guarda de hecho. Sentencia de guarda con fines de adopción.....	305
7.1.2.4. Elección del guardador e intervención del organismo administrativo.....	305
7.1.2.5. El juicio de adopción.....	306
7.2. Conclusiones .....	308

## **TÍTULO II**

### **ANÁLISIS DE CASOS, TESTIMONIOS, JURISPRUDENCIA Y DOCUMENTOS**

#### **CAPÍTULO I**

##### **ANÁLISIS DE CASOS**

###### **LA HISTORIA DE MARIANO, UNA SISTEMÁTICA VULNERACIÓN DE DERECHOS POR PARTE DE LA FAMILIA, EL ESTADO Y LA SOCIEDAD**

1. Introducción.....	313
----------------------	-----

2. Historia .....	314
3. ¿Quiénes debieron actuar?: Órganos y competencias .....	314
3.1. Intervención del Centro de Salud dependiente del Poder Ejecutivo provincial .....	316
3.2. Intervención de la justicia y de la DGP (2006-2021).....	316
3.3. Situación personal: intervención y coordinación interinstitucional .....	326
4. Discusión: Corresponsabilidades .....	327
4.1. Poder Ejecutivo.....	327
4.1.1. Centro de Salud.....	327
4.1.2. Los profesionales del Sistema de Protección de Derechos y Defensoría de Derechos (DGP).....	328
4.1.3. La Defensoría de Derechos de Niños, Niñas y Adolescentes .....	328
4.2. Poder Judicial .....	329
4.2.1. Registro Único de Adopción (RUA) y Equipo Interdisciplinario de Adopción (EIA) .....	329
4.2.2. El juez de familia .....	330
4.2.3. La Dirección de Derechos Humanos de la Suprema Corte de Justicia .....	331
4.2.4. El Ministerio Público Pupilar y de la Defensa Pública .....	332
4.3. Poder Legislativo .....	333
5. Conclusiones .....	333
Bibliografía .....	334

#### **CAPÍTULO II**

##### **TESTIMONIOS**

1. Introducción.....	337
2. Testimonio de una pareja de aspirantes a adopción de su experiencia en 2012 .....	337
3. Testimonios de madres adoptivas .....	343
3.1. Adopción en pandemia. Paola: mis metas e ilusiones.....	343
3.1.1. Un camino esperanzador .....	344

3.1.2. Cronología del encuentro .....	345
3.1.3. La escuela era el tema para resolver.....	349
3.1.4. Mi primer día de la madre.....	350
3.2. Ser madre por distintos caminos.....	351
3.2.1. Mi historia.....	351
3.2.2. Sentido y trascendencia de mi historia familiar.....	353
3.2.3. El rostro de niños, niñas y adolescentes que esperan una familia .....	353
3.3. Testimonio de una madre biológica que no encuentra a su hijo .....	354
3.3.1. Sigo buscando a mi bebé.....	354
4. Testimonios de hijas.....	358
4.1. El derecho a la verdadera identidad de origen .....	358
4.1.1. Introducción.....	358
4.1.2. Dar vuelta aquella primera página del inicio de mi vida .....	361
4.1.3. De la búsqueda individual a la búsqueda colectiva....	361
4.1.4. Mendoza, pionera en garantizar el derecho a la verdadera identidad de origen .....	362
4.1.5. Tendiendo puentes nacionales e internacionales.....	363
4.2. El caso de Amelia .....	363
4.2.1. El silencio como creación de la impunidad y la mentira.....	364
4.2.2. La reparación como política de Estado.....	365
4.2.3. Reconstruyendo nuestros orígenes a partir del ADN....	365
4.2.4. Tu verdad, tu derecho.....	366
4.3. Alumbrar mi identidad como acto político .....	367
4.4. Familia temporaria .....	369
4.5. Mi historia, trabajar en red: alumbrando .....	376
4.5.1. Mi historia.....	376
4.5.2. El trabajo en Red .....	379
5. Asociaciones .....	380
5.1. Asociación “Dulce Espera” por la adopción en Mendoza ....	381
5.1.1. Espera activa .....	381
5.1.2. Mitos y miedos relacionados con la adopción .....	382

5.2. Asociación Boliviana de Familias Adoptivas.....	386
5.2.1. Reseña histórica.....	386
5.2.2. Logros institucionales.....	386

### CAPÍTULO III

#### JURISPRUDENCIA

1. Sentencias del Séptimo Juzgado de Familia de Mendoza, Argentina..	389
2. Sentencia. Adopción simple y plena .....	397
3. Sentencia del Juzgado de Familia de Chile .....	407
3.1. Sentencia de adopción del hijo del cónyuge .....	407
3.2. Sentencia de adopción de niño declarado susceptible por abandono.....	410
3.3. Sentencia de adopción .....	414
4. Jurisprudencia de la Excm. Suprema Corte de Colombia.....	419
4.1. Sentencia 1 .....	419
4.2. Sentencia 2 .....	448
5. República de Paraguay.....	475
5.1. Descripción de la resolución .....	476
5.2. Características del juicio de adopción.....	484

#### DICTÁMENES DEL MINISTERIO PÚBLICO PUPILAR

.....	489
-------	-----

### CAPÍTULO IV

#### DOCUMENTOS

#### CONVENCIONES INTERNACIONALES

1. Convención Americana sobre Derechos Humanos.....	491
2. Convención sobre los Derechos del Niño.....	516
3. Directrices sobre las modalidades alternativas de cuidado de los niños .....	537
<i>Anexo – Directrices sobre las modalidades alternativas de cuidado de los niños .....</i>	<i>538</i>

**LEYES NACIONALES DE PROTECCIÓN  
DE NIÑAS, NIÑOS Y ADOLESCENTES**

1. República Argentina .....	569
1.1. Ley 23.849 .....	569
1.2. Ley 26.061 de Protección Integral de los Derechos de las Niñas, Niños y Adolescentes.....	570
Decreto 415/2006 reglamentario de la ley 26.061.....	594
<i>Reglamentación ley N° 26.061</i> .....	596
1.3. Propuesta de reforma de la ley 26.061 en la parte pertinente.....	602
1.4. Código Civil y Comercial de la Nación Argentina.....	606
1.4.1. Propuesta de reforma del Código Civil y Comercial de la Nación Argentina.....	612
1.5. Procedimiento en la Justicia de Familia y Violencia Familiar sobre medidas de protección excepcionales. Ley 9120 .....	616
1.5.1. Proceso de control de legalidad de las medidas de protección excepcionales de derechos. Medidas conexas.....	616
1.5.2. Guarda con fines de adopción .....	621
1.5.3. Juicio de adopción .....	623
1.5.4. Convenio firmado en la Provincia de Mendoza por el Poder Judicial y el Poder Ejecutivo (Ministerio de Salud, Desarrollo y Deportes) para coordinar datos de los procesos de adopción.....	624
1.5.5. Sistema de coordinación de datos de los procesos de adopción .....	625
<i>Anexo I – Proyecto de coordinación de datos de los procesos de adopción .....</i>	626
<i>Anexo II – Programa a desarrollar para la coordinación de los procesos de adopción por la Dirección de Informática del Poder Judicial de Mendoza .....</i>	628
1.5.6. Proyecto de regulación referido a las medidas excepcionales que tomen los organismos administrativos –ETI– y la Justicia de Familia y Violencia Familiar en la Provincia de Mendoza también conforme Acordadas N° 19.423, 24.023 y concordantes y Reglas de Brasilia.....	633

<i>Anexo</i> .....	639
1.5.7. Sistema Provincial de Acogimiento Familiar Temporario. Ley 9383.....	649
2. República de Chile .....	657
2.1. Ley de Protección de Derechos de la Niñez en Chile .....	657
2.2. Respecto a la Ley de Adopción 19.620 .....	733
2.2.1. Ley de Adopción 19.620 .....	734
3. República de Colombia .....	755
Ley 1098/2006, Código de la Infancia y la Adolescencia de Colombia.....	755
4. República del Paraguay .....	823
Ley N° 6486 de Promoción y Protección del Derecho de Niños, Niñas y Adolescentes a Vivir en Familia, que regula las medidas de cuidados alternativos y la adopción .....	823