

SE BUSCA FAMILIA PARA UN NIÑO

**Perspectivas psico-jurídicas
sobre la adoptabilidad**

**Blanca Gómez Bengoechea
Ana Berástegui Pedro-Viejo
Salomé Adroher Biosca**

Todos los derechos reservados. Ni la totalidad ni parte de este libro, incluido el diseño de la cubierta, puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico o mecánico. Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra (www.conlicencia.com; 91 702 19 70 / 93 272 04 47)

Este libro ha sido sometido a evaluación por parte de nuestro Consejo Editorial

Para mayor información, véase www.dykinson.com/quienes_somos

Copyright by

Bianca Gómez Begochea, Ana Berastegui Pedro-Viejo y Salomé Adroher Biosca
Madrid

Universidad Pontificia Comillas

ISBN: 978-84-8468-548-7

Editorial DYKINSON, S.L. Meléndez Valdés, 61 - 28015 Madrid
Teléfono (+34) 91 544 28 46 - (+34) 91 544 28 69
e-mail: info@dykinson.com
<http://www.dykinson.com>

ISBN: 978-84-9085-265-1

Depósito Legal: M-36690-2014

Preimpresión por:

Besing Servicios Gráficos S.L.

e-mail: besingsg@gmail.com

Impresión:

Recco, S.L.

*A Sorin, y a todos los niños que,
adoptables o no, esperan que seamos
capaces de encontrar la mejor manera
de cuidar de ellos*

ÍNDICE

PRESENTACIÓN.....13

CAPÍTULO I. INTRODUCCIÓN.....17

1. EL DERECHO DEL NIÑO A TENER UNA FAMILIA: PRINCIPIOS INFORMADORES DE LA ADOPTABILIDAD.....	17
1.1. ¿Por qué los niños necesitan crecer en familia?	17
1.2. ¿En qué consiste el derecho del niño a tener una familia?	20
1.2.1. El derecho a tener una familia y vivir con ella	21
1.2.2. El derecho a que la familia cuente con las ayudas necesarias	22
1.2.3. El derecho a que te separen de tu familia si no cumple adecuadamente con sus funciones.....	26
1.2.4. El derecho a tener un cuidado alternativo de tipo familiar	27
2. EL DERECHO DEL NIÑO A TENER UNA FAMILIA VS. EL DESEO DE UNA FAMILIA A TENER UN HIJO: TENSIONES Y DESAFÍOS.....	29
2.1. ¿Deseo o derecho de ser padres?	30
2.2. ¿Deseo o vínculo biológico como fundamento de la paternidad?	31

CAPÍTULO II. LA DETERMINACIÓN DE LA ADOPTABILIDAD COMO PROBLEMA.....35

1. HUÉRFANOS JURÍDICOS: LA ADOPTABILIDAD COMO PROCEDIMIENTO JURÍDICO	35
1.1. El registro de nacimiento frente al tráfico de niños	35
1.1.1. La identificación de los recién nacidos	36
1.1.2. La inscripción registral.....	37
1.2. Separación de la familia de origen y privación de derechos respecto al niño.....	43

1.4. El principio de subsidiariedad de la adopción internacional	51
2. FALSOS HUÉRFANOS: LEGALIDAD VS. LEGITIMIDAD DE LA ADOPCIÓN	55
2.1. De cómo las solicitudes "huyen" de la Haya: los datos de Selman y el Servicio Social Internacional	57
2.2. Pobreza y adoptabilidad	60
2.3. Adoptabilidad y crisis humanitarias	63
2.4. La responsabilidad de los países de acogida y la presión de la "demanda"	66
2.5. Maternidad, consentimiento y cultura	69
3. HUÉRFANOS A LA ESPERA: ADOPCIÓN Y NECESIDADES ESPECIALES	72
3.1. Adopción especial vs. necesidad especial	73
3.2. Adopción especial y riesgo	74
3.2.1. Edad	75
3.2.2. Diferencia racial	78
3.2.3. Adopción múltiple	80
3.2.4. Enfermedad crónica o discapacidad	81
3.3. La experiencia de la adopción de menores con necesidades especiales	82
3.4. El papel de las expectativas y la preparación preadoptiva	83
3.5. El papel de los recursos y el apoyo postadoptivo en adopciones especiales	85
4. HUÉRFANOS PARA SIEMPRE: LAS POLÍTICAS DE PROTECCIÓN DE MENORES Y LA ADOPTABILIDAD	87
4.1. Huérfanos de padres vivos	87
4.1.1. Políticas orientadas a la preservación familiar	87
4.1.2. Políticas orientadas a la adopción	88
4.1.3. La política española de protección de menores	88
4.2. Países negligentes y países incapaces a la hora de declarar la adoptabilidad	99
4.3. Países que no aceptan la adopción: la kafala como medida de protección de menores	100

CAPÍTULO III. HUÉRFANOS POR DENTRO: LA ADOPTABILIDAD PSICOLÓGICA.....

101

1. LA INFORMACIÓN Y PREPARACIÓN PARA LA ADOPCIÓN	102
2. EL CONSENTIMIENTO DEL MENOR PARA LA ADOPCIÓN	105
3. LAS POSIBILIDADES DE BENEFICIARSE DE UNA ADOPCIÓN	106
3.1. Adoptabilidad y establecimiento de un vínculo	107
3.2. Adoptabilidad y construcción de la pertenencia	108
3.3. Adoptabilidad y adaptación	110
EVALUACIÓN DE LA ADOPTABILIDAD	112
4.1. Adoptabilidad, idoneidad y matching: un cálculo relacional	114
4.2. Adoptabilidad y <i>maternalización</i>	114

CAPÍTULO IV. UN ESTUDIO DE CASO SOBRE ADOPTABILIDAD: LA KAFALA ISLÁMICA

121

1. INTRODUCCIÓN	121
2. LA KAFALA COMO MEDIDA DE PROTECCIÓN DE LA INFANCIA	126
2.1. Inexistencia de la adopción en los países islámicos	126
2.2. Situación de la infancia "desamparada" en los países islámicos	128
2.3. La kafala como respuesta	128
2.3.1. Constitución	129
2.3.2. Efectos	133
3. RECONOCIMIENTO DE LA KAFALA EN EL PAÍS DE DESTINO	135
3.1. El aumento de las kafalas transfronterizas	135
3.2. Su reconocimiento transfronterizo como medida de protección	136
3.3. Procedimiento de constitución y reconocimiento de la kafala transfronteriza en Derecho Español	138
3.3.1. Declaración de "idoneidad". Regulación autonómica	138
3.3.2. Cruce de fronteras: visados y permisos de residencia	143
3.3.3. Proceso de reconocimiento	148
3.4. Efectos jurídicos de la kafala: la pensión de orfandad	155
4. CONSTITUCIÓN DE UNA NUEVA ADOPCIÓN EN DESTINO	156
4.1. Precedentes: el sistema francés y otros sistemas de Derecho comparado	157
4.1.1. Derecho Francés	157
4.1.2. Otros sistemas de Derecho comparado	160
4.2. La regulación española	161
4.2.1. Precedentes: el artículo 9.5. del Código Civil y su "lectura" jurisprudencial	161
4.2.2. Proceso de elaboración de la Ley de Adopción Internacional	162
4.2.3. Regulación vigente	164
5. LA POST-KAFALA	170
5.1. Informes de seguimiento	170
5.2. Kafalas truncadas	172
6. CONSIDERACIONES FINALES	172

ANEXOS. MODELO RECOMENDADO PARA RECABAR EL CONSENTIMIENTO PARA LA ADOPCIÓN

177

BIBLIOGRAFÍA

187

JURISPRUDENCIA

199