

BLANCA GÓMEZ BENGOCHEA

**Aspectos civiles
de la sustracción
internacional
de menores**

**Problemas de aplicación
del Convenio de la Haya
de 25 de octubre 1980**

**Colección
Monografías de Derecho Civil**

I. Persona y Familia

BLANCA GÓMEZ BENGOCHEA

Investigadora del Instituto Universitario de Familia
Universidad Pontificia Comillas de Madrid

**ASPECTOS CIVILES
DE LA
SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL
DE MENORES**

**Problemas de aplicación del Convenio de la Haya
de 25 de octubre de 1980**

DYKINSON

Reservados todos los derechos. Ni la totalidad ni parte de este libro, incluido el diseño de la cubierta, puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico o mecánico, incluyendo fotocopia, grabación magnética o cualquier almacenamiento de información y sistemas de recuperación, sin permiso escrito del AUTOR y de la Editorial DYKINSON, S.L.

Colección "Monografías de Derecho Civil"
Dirección de D. Mariano Yzquierdo Tolsada

© Copyright by
Blanca Gómez Bengochea
Madrid, 2002

Editorial DYKINSON, S.L. Meléndez Valdés, 61 - 28015 Madrid
Teléfono (+34) 91544 28 46 - (+34) 91544 28 69
e-mail: info@dykinson.com
<http://www.dykinson.es>
<http://www.dykinson.com>

ISBN: 84-9772-190-X
Deposito Legal: SE-3327-2003

Preimpresión por:
ICubo S.L.
<http://www.icubo.com>
Teléfono (91) 855 14 64

e-mail: info@icubo.com

Impreso por:
Publicaciones Digitales, S.A.
www.publidisa.com
(+34) 95.458.34.25 (Sevilla)

A Dimo, mi abuelo adoptivo.

*A mis padres y mis hermanos, Curro y Gonzalo,
a los que debo gran parte de lo que soy.*

*A Jose, Agus, Ana, Javi, Dani y Cristian,
que me recuerdan qué es lo realmente importante.*

ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	Pág.
13	
PRÓLOGO.....	15
INTRODUCCIÓN.....	17

CAPÍTULO I LA SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES, CAUSAS Y CARACTERÍSTICAS

1. DESCRIPCIÓN DEL FENÓMENO.....	19
2. CAUSAS DE SU APARICIÓN Y SU CRECIMIENTO.....	20
3. CARACTERÍSTICAS.....	22
a) Los países implicados. Número de solicitudes de restitución recibidas en 1999.....	23
b) Características de los sustratores.....	25
c) Características de los niños.....	27
d) Resultados de las solicitudes de restitución.....	30
e) Razones por las que se rechazan las solicitudes.....	30
f) Solicitudes retiradas.....	31
g) Tiempo transcurrido entre la presentación de la solicitud y la resolución de la misma.....	32
h) Evolución del número de casos en España.....	33

j) Países con los que España se ve implicada en casos de sustracción internacional de menores	Pág.
34	
j) Recapitulación: características del fenómeno	37

CAPÍTULO II LA COOPERACIÓN INTERNACIONAL EN MATERIA DE SUSTRACCIÓN DE MENORES

1. EL CONVENIO DE LA HAYA	39
a) Objetivos	40
b) Ámbito material de aplicación: Condiciones que deben darse para que el Convenio de La Haya sea aplicable	43
c) Excepciones posibles a la regla general de la restitución inmediata	43
d) Plazos	46
e) Naturaleza del Convenio	47
f) Países firmantes	49
2. OTRAS NORMAS Y TRATADOS INTERNACIONALES QUE HACEN REFERENCIA A LA SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES	55
a) Convenio de La Haya de 5 de octubre de 1961 sobre competencia de las autoridades y ley aplicable en cuestión de protección de menores	55
b) Convenio europeo de Luxemburgo de 20 de mayo de 1980, relativo al reconocimiento y ejecución de resoluciones en materia de custodia de menores, así como al restablecimiento de dicha custodia	58
c) Convención de Naciones Unidas de 20 de noviembre de 1989 sobre Derechos del Niño	60

d) Tratado bilateral entre España y Marruecos de 30 de mayo de 1997, sobre asistencia judicial, reconocimiento y ejecución de resoluciones judiciales en materia de derecho de custodia y derecho de visita y devolución de menores	Pág.
62	

CAPÍTULO III PROBLEMAS DE APLICACIÓN DEL CONVENIO DE LA HAYA, EN GENERAL

1. INTERPRETACIÓN DE LOS CONCEPTOS CONFLICTIVOS RECOGIDOS EN EL ARTÍCULO 3 DEL CONVENIO	65
a) La residencia habitual	66
b) El derecho de custodia	69
c) El derecho vigente en el Estado	73
d) Ejercicio efectivo del derecho	76
2. FALTA DE CONOCIMIENTO DEL CONVENIO POR PARTE DE JUECES, ABOGADOS Y PADRES	79
3. RETRASOS EN LOS PROCEDIMIENTOS	81
4. DECISIONES SOBRE EL FONDO DE LOS ASUNTOS	86
5. EL CONCEPTO DE "GRAVE RIESGO" EN EL ARTÍCULO 13 B): SU INTERPRETACIÓN	90
6. VALOR DE LA VOLUNTAD DEL MENOR SUSTRADO	93
7. LA ASISTENCIA JURÍDICA EN EL ÁMBITO DEL CONVENIO (RESERVA AL ARTÍCULO 26)	98
8. LAS OBLIGACIONES DE LAS AUTORIDADES CENTRALES: EL ARTÍCULO 7 DEL CONVENIO	102
9. LA IMPORTANCIA DEL TIEMPO TRANSCURRIDO ENTRE LA SUSTRACCIÓN DEL MENOR Y LA PRESENTACIÓN DE LA SOLICITUD DE RESTITUCIÓN: EL ARTÍCULO 12	109

10. RELEVANCIA DE LA INTEGRACIÓN DEL MENOR EN SU NUEVO MEDIO (ARTÍCULO 12).....	112
11. INFLUENCIA DEL PROCEDIMIENTO PENAL EN EL FUNCIONAMIENTO DEL CONVENIO.....	115
12. POSIBILIDAD DE QUE LA COMPETENCIA PARA RESOLVER SOBRE LOS CASOS DE SUSTRACCIÓN INTERNACIONAL CORRESPONDA SÓLO A ALGUNOS TRIBUNALES ESPECIALIZADOS.....	118

**CAPÍTULO IV
PROBLEMAS DE APLICACIÓN DEL
CONVENIO DE LA HAYA EN ESPAÑA**

1. FALTA DE CONOCIMIENTO POR PARTE DE LOS JUECES Y ABOGADOS DEL ESTADO.....	121
2. FALTA DE DESARROLLO DEL CONVENIO POR LA LEGISLACIÓN ESPAÑOLA.....	124
3. PROBLEMAS DE COMPETENCIA TERRITORIAL: CONFLICTO ENTRE LA LEY DE ENJUICIAMIENTO CIVIL Y LA LEY DE ASISTENCIA JURÍDICA DEL ESTADO Y LAS ADMINISTRACIONES PÚBLICAS.....	127
4. DIFICULTADES EN LA OBTENCIÓN DE ASISTENCIA JURÍDICA (RESERVAS AL ARTÍCULO 26).....	128
5. OBLIGACIONES DE LA AUTORIDAD CENTRAL.....	131
CONCLUSIONES.....	141
BIBLIOGRAFÍA.....	147

Pág.

ABREVIATURAS

BOE	Boletín Oficial del Estado
CE	Constitución Española
cit.	Citado
JPI	Juzgado de Primera Instancia
LEC	Ley de Enjuiciamiento Civil
LOPJ	Ley Orgánica del Poder Judicial
NCMEC	National Center for Missing and Exploited Children
REDI	Revista Española de Derecho Internacional
STS	Sentencia del Tribunal Supremo
STJI	Sentencia del Tribunal Internacional de Justicia