

# ÍNDICE GENERAL

|                   |   |
|-------------------|---|
| Introducción..... | 5 |
| Abreviaturas..... | 7 |

## CAPÍTULO I

### EL ESQUEMA DE PROTECCIÓN A LA FAMILIA EN EL ÁMBITO REGIONAL AMERICANO

|  |    |
|--|----|
| 1. Los estándares normativos .....   | 13 |
| 2. Los estándares de protección en la jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos..... | 16 |
| 2.1. La familia como situación de hecho .....  | 16 |
| 2.2. La cercanía afectiva como elemento determinante de la familia .....                                 | 20 |
| 2.3. El estado de vulnerabilidad familiar.....   | 40 |
| 2.4. El derecho a la protección de la familia.....   | 43 |
| 2.5. La separación debe ser excepcional y temporal.....  | 50 |
| 2.6. Del modelo ideal al modelo real de responsabilidad parental   | 63 |
| 2.7. Las obligaciones estatales positivas en las familias con miembros con discapacidad .....            | 67 |
| 2.8. El derecho a fundar una familia a través de la tecnología médica .....                              | 69 |
| 2.9. La protección de la familia de las personas privadas de la libertad .....                           | 71 |
| 3. Corolario de los estándares americanos .....  | 72 |
| 3.1. Concepto de familia .....   | 72 |
| 3.2. Estructuras de la vida familiar.....  | 73 |
| 3.3. Principios de protección.....   | 74 |

## **CAPÍTULO II**

### **LA PROTECCIÓN A LA FAMILIA**

#### **EN ARGENTINA, BOLIVIA, COLOMBIA, CUBA, CHILE, ECUADOR, EL SALVADOR, GUATEMALA, MÉXICO, PARAGUAY Y PERÚ**

|        |  |     |
|--------|--|-----|
| 1.     | Argentina .....  | 79  |
| 1.1.   | Los estándares normativos.....   | 79  |
| 1.1.1. | La continuidad religiosa de los estándares de protección a la familia contenidos en las constituciones y leyes del siglo XIX ..... | 79  |
| 1.1.2. | Los estándares de protección a la familia en el Estado laico de los siglos XX y XXI.....   | 82  |
| 1.2.   | Los estándares de protección en la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de Argentina.....                                | 85  |
| 1.2.1. | La excepcionalidad de la separación familiar .....   | 85  |
| 1.2.2. | La multiparentabilidad como estándar de protección .....   | 90  |
| 1.2.3. | La restricción a la impugnación de la paternidad como protección a la familia .....  | 95  |
| 1.3.   | Corolario de los estándares argentinos .....   | 97  |
| 2.     | Bolivia.....   | 98  |
| 2.1.   | Los estándares normativos.....   | 98  |
| 2.1.1. | La continuidad religiosa de los estándares de protección a la familia contenidos en las constituciones y leyes del siglo XIX ..... | 98  |
| 2.1.2. | Los estándares de protección a la familia en el Estado laico de los siglos XX y XXI.....   | 99  |
| 2.2.   | Los estándares de protección en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional Plurinacional de Bolivia .....                       | 103 |
| 2.2.1. | La protección a las familias no convencionales .....   | 103 |

|        |  |     |
|--------|--|-----|
| 2.2.2. | La prioridad de la comunidad familiar sobre los intereses individuales .....   | 105 |
| 2.2.3. | La protección a la familia a través de la inamovilidad laboral .....   | 107 |
| 2.2.4. | La separación de un niño de su seno familiar debe ser temporal, excepcional y motivada .....                                       | 108 |
| 2.2.5. | La protección a la familia incluye a los matrimonios nulos y a las uniones irregulares .....                                       | 111 |
| 2.2.6. | La asistencia familiar como una forma de proteger la familia.....  | 113 |
| 2.2.7. | El matrimonio igualitario .....  | 114 |
| 2.3.   | Corolario de los estándares bolivianos .....   | 115 |
| 3.     | Colombia.....  | 116 |
| 3.1.   | Los estándares normativos.....   | 116 |
| 3.1.1. | La continuidad religiosa de los estándares de protección a la familia contenidos en las constituciones y leyes del siglo XIX ..... | 116 |
| 3.1.2. | Los estándares de protección a la familia en el Estado laico del siglo XX .....  | 120 |
| 3.2.   | Los estándares de protección en la jurisprudencia de la Corte Constitucional de Colombia.....                                      | 123 |
| 3.2.1. | La prohibición de la discriminación por origen familiar .....  | 123 |
| 3.2.2. | La prohibición de mantener un déficit de protección de algunas estructuras familiares no tradicionales .....                       | 125 |
| 3.2.3. | La protección reforzada a la cabeza de familia .....   | 132 |
| 3.2.4. | El derecho al agua y la protección del núcleo familiar .....   | 134 |
| 3.2.5. | La protección de la familia a través de la solidaridad familiar .....  | 135 |
| 3.2.6. | El derecho a fundar una familia .....  | 140 |
| 3.2.7. | El derecho a tener una familia por adopción.....   | 143 |

|         |  |     |
|---------|--|-----|
| 3.2.8.  | El derecho a pertenecer a un núcleo familiar adecuado .....  | 149 |
| 3.2.9.  | La protección a la familia extensa .....   | 160 |
| 3.2.10. | Los compañeros permanentes .....   | 160 |
| 3.2.11. | La reparación civil al interior de la familia .....  | 163 |
| 3.3.    | Corolario de los estándares colombianos.....   | 165 |
| 3.3.1.  | Concepto de familia.....   | 165 |
| 3.3.2.  | Estructura de la vida familiar.....  | 165 |
| 3.3.3.  | Principios de protección .....   | 166 |
| 4.      | Cuba.....  | 168 |
| 4.1.    | Los estándares normativos.....   | 168 |
| 4.1.1.  | La continuidad religiosa de los estándares de protección a la familia contenidos en las constituciones y leyes del siglo XIX ..... | 168 |
| 4.1.2.  | Los estándares de protección a la familia en el Estado laico de los siglos XX y XXI.....   | 169 |
| 4.2.    | Los estándares de protección en la jurisprudencia del Tribunal Supremo Popular de Cuba.....  | 173 |
| 4.2.1.  | La responsabilidad parental como garantía de un medio familiar favorable.....  | 173 |
| 4.2.2.  | La protección a la vinculación afectiva con la familia extensa .....   | 174 |
| 4.2.3.  | No se protege a los matrimonios inexistentes .....   | 175 |
| 4.2.4.  | La separación de la familia biológica obedece a situaciones extremas .....   | 176 |
| 4.3.    | Corolario de los estándares cubanos.....   | 177 |
| 5.      | Chile.....   | 177 |
| 5.1.    | Los estándares normativos.....   | 177 |
| 5.1.1.  | La continuidad religiosa de los estándares de protección a la familia contenidos en las constituciones y leyes del siglo XIX ..... | 177 |

---

|        |   |     |
|--------|---|-----|
| 5.1.2. | Los estándares de protección a la familia en el Estado laico de los siglos XX y XXI.....  | 179 |
| 5.2.   | Los estándares de protección en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional de Chile.....                                       | 182 |
| 5.2.1. | El derecho a la reagrupación familiar de los inmigrantes.....   | 182 |
| 5.2.2. | La protección al matrimonio heterosexual.....   | 184 |
| 5.2.3. | La vinculación familiar posterior al divorcio.....  | 189 |
| 5.2.4. | La proporcionalidad entre la búsqueda de la verdad biológica y la afectación a la tranquilidad familiar....                       | 192 |
| 5.2.5. | Se debe proteger el entorno familiar afectivo.....  | 198 |
| 5.2.6. | El incremento de penas como protección a la familia   | 200 |
| 5.3.   | Corolario de los estándares chilenos.....   | 201 |
| 6.     | Ecuador.....  | 202 |
| 6.1.   | Los estándares normativos.....  | 202 |
| 6.1.1. | La continuidad religiosa de los estándares de protección a la familia contenidos en las constituciones y leyes del siglo XIX..... | 202 |
| 6.1.2. | Los estándares de protección a la familia en el Estado laico de los siglos XX y XXI.....  | 203 |
| 6.2.   | Los estándares de protección en la jurisprudencia de la Corte Constitucional de Ecuador.....                                      | 205 |
| 6.2.1. | La restricción a la impugnación de la paternidad.....   | 205 |
| 6.2.2. | La pertenencia a una familia como parte del derecho a la identidad.....   | 206 |
| 6.2.3. | La corresponsabilidad familiar es parte de la protección a la familia.....  | 208 |
| 6.2.4. | El rol tutelar de los padres frente a los hijos.....  | 209 |
| 6.2.5. | La protección de todos los núcleos familiares.....  | 211 |
| 6.2.6. | El derecho a la igualdad entre los cónyuges.....  | 212 |
| 6.2.7. | Matrimonio igualitario.....   | 213 |
| 6.3.   | Corolario de los estándares ecuatorianos.....   | 214 |

|        |  |     |
|--------|--|-----|
| 7.     | El Salvador.....   | 215 |
| 7.1.   | Los estándares normativos.....   | 215 |
| 7.1.1. | La continuidad religiosa de los estándares de protección a la familia contenidos en las constituciones y leyes del siglo XIX ..... | 215 |
| 7.1.2. | Los estándares de protección a la familia en el Estado laico del siglo XX .....  | 217 |
| 7.2.   | Los estándares de protección en la jurisprudencia de la Corte Suprema de El Salvador .....   | 218 |
| 7.3.   | Corolario de los estándares salvadoreños .....   | 221 |
| 8.     | Guatemala.....   | 221 |
| 8.1.   | Los estándares normativos.....   | 221 |
| 8.1.1. | La continuidad religiosa de los estándares de protección a la familia contenidos en las constituciones y leyes del siglo XIX ..... | 221 |
| 8.1.2. | Los estándares de protección a la familia en el Estado laico del siglo XX .....  | 222 |
| 8.2.   | Los estándares de protección en la jurisprudencia de la Corte de Constitucionalidad de Guatemala .....                             | 223 |
| 8.2.1. | La protección a la familia en el delito de violación sexual .....  | 223 |
| 8.2.2. | La adopción como restitución del derecho a la familia.....   | 225 |
| 8.2.3. | La protección a la unidad familiar.....  | 227 |
| 8.3.   | Corolario de los estándares guatemaltecos.....   | 228 |
| 9.     | México .....   | 230 |
| 9.1.   | Los estándares normativos.....   | 230 |
| 9.1.1. | La continuidad religiosa de los estándares de protección a la familia contenidos en las constituciones y leyes del siglo XIX ..... | 230 |
| 9.1.2. | Los estándares de protección a la familia en el Estado laico de los siglos XX y XXI.....   | 232 |

---

|         |   |     |
|---------|---|-----|
| 9.2.    | Los estándares de protección en la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de México.....                                  | 235 |
| 9.2.1.  | La protección constitucional a la familia no se limita a un tipo de familia.....  | 235 |
| 9.2.2.  | La formalización de las situaciones familiares actuales.....  | 238 |
| 9.2.3.  | La coincidencia entre la filiación jurídica y biológica no siempre es posible.....  | 239 |
| 9.3.    | Corolario de los estándares mexicanos.....  | 240 |
| 10.     | Paraguay.....   | 242 |
| 10.1.   | Los estándares normativos.....  | 242 |
| 10.1.1. | La continuidad religiosa de los estándares de protección a la familia contenidos en las constituciones y leyes del siglo XIX..... | 242 |
| 10.1.2. | Los estándares de protección a la familia en el Estado laico de los siglos XX y XXI.....  | 244 |
| 10.2.   | Los estándares de protección en la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de Paraguay.....                                | 246 |
| 10.3.   | Corolario de los estándares paraguayos.....   | 248 |
| 11.     | Perú.....   | 248 |
| 11.1.   | Los estándares normativos.....  | 248 |
| 11.1.1. | La continuidad religiosa de los estándares de protección a la familia contenidos en las constituciones y leyes del siglo XIX..... | 248 |
| 11.1.2. | Los estándares de protección a la familia en el Estado laico del siglo XX.....  | 252 |
| 11.2.   | Los estándares de protección en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional de Perú.....  | 259 |
| 11.2.1. | Se debe proteger la identidad familiar autónoma.....  | 259 |
| 11.2.2. | La separación excepcional y temporal de la familia ..   | 263 |
| 11.2.3. | El matrimonio es una unión heterosexual.....  | 266 |
| 11.2.4. | El principio de igualdad en el ámbito familiar.....   | 268 |
| 11.3.   | Corolario de los estándares peruanos.....   | 269 |

## **CAPÍTULO III**

### **EL CONTENIDO ESENCIAL DEL DERECHO A LA FAMILIA**

|      |  |     |
|------|--|-----|
| 1.   | La unidad familiar como base de la protección a la familia .....                                   | 273 |
| 1.1. | La evolución de la unidad familiar .....   | 273 |
| 1.2. | La flexibilización de la unidad familiar.....  | 275 |
| 2.   | El derecho a la familia .....  | 278 |
| 2.1. | La protección a la familia en el constitucionalismo social .....                                   | 278 |
| 2.2. | El rol de los individuos dentro de la familia.....   | 281 |
| 2.3. | La familia como un derecho individual con prolongación social .....                                | 285 |
| 3.   | La intervención estatal en el ámbito familiar.....   | 287 |
| 3.1. | La protección de la familia a través de la subsidiaridad estatal .....                             | 287 |
| 3.2. | La proporcionalidad de la intervención estatal en el ámbito familiar.....                          | 290 |
| 3.3. | La protección de la familia a través del control de la intensidad de la intervención estatal ..... | 291 |
| 4.   | La libertad en la configuración de la estructura familiar.....                                     | 293 |
| 4.1. | La teoría contractualista del matrimonio .....   | 293 |
| 4.2. | El divorcio como origen de las estructuras familiares diversas .....                               | 297 |
| 4.3. | El concubinato y las nuevas estructuras familiares.....  | 300 |
| 4.4. | El principio de identidad familiar autónoma .....  | 302 |
| 5.   | La multiparentalidad como una nueva estructura familiar .....                                      | 305 |
| 5.1. | Del sistema formal al sistema realista de la investigación de la paternidad .....                  | 305 |
| 5.2. | La coexistencia de la filiación formal, real y socioafectiva ....                                  | 307 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 6.   | La igualdad dentro de cualquier estructura familiar.....                              | 310 |
| 6.1. | La asignación de los roles familiares .....   | 310 |
| 6.2. | La igualdad dentro del sistema familiar .....   | 313 |
| 7.   | La solidaridad familiar .....   | 315 |
| 8.   | El origen de la familia a través de técnicas de reproducción humana<br>asistida ..... | 316 |
|      | Conclusiones .....  | 323 |
|      | Bibliografía .....  | 329 |