



UNIVERSIDAD ANDINA DEL CUSCO

ESCUELA DE POSGRADO

DOCTORADO EN DERECHO



**DERECHO DEL PADRE Y DEL MENOR, RESPECTO AL DERECHO DE
FILIACION**

**TESIS PARA OPTAR AL GRADO
ACADEMICO DE DOCTOR EN DERECHO**

**PRESENTADO POR: Mag. Karina Verónica
Echegaray Vidal.**

ASESOR: Isaac E. Castro Cuba Barineza PhD.

CUSCO – PERÚ

2016



Título : DERECHO DEL PADRE Y DEL MENOR, RESPECTO AL DERECHO DE FILIACION.

Autor : - Karina Verónica Echegaray Vidal

Fecha : 21-12-2016

RESUMEN

El presente trabajo de investigación parte de una problemática real y actual en la sociedad.

En el Perú y el resto del mundo, la determinación de la verdadera filiación resulta controversial y por lo demás ha generado la emisión de sentencias con criterios disimiles y en las que además se han emitido votos en discordia, lo que evidencia que se trata de un tema controversial, por lo que la presente investigación tiene como objeto establecer las razones que justifican el análisis de cada caso concreto para iniciar una investigación de la paternidad, en aras de definir la verdadera identidad biológica, siempre y cuando, la integridad del menor no se vea afectada.

Los argumentos se basan fundamentalmente en el respeto que requiere la dignidad del menor, y en el marco del interés superior del niño, en toda medida adoptada judicialmente se procure la realización de todos los derechos reconocidos en La Convención sobre los derechos del Niño, evaluando en cada caso, el impacto de la decisión tomada en este caso a nivel judicial, salvaguardando su integridad y favoreciéndolo por encima de sus padres, lo que permitirá la posibilidad de iniciar investigaciones de paternidad más allá de los plazos de caducidad, e incluso de la imposibilidad de revocar el reconocimiento, debiendo valorarse las circunstancias especiales de cada caso, a fin de establecer la filiación verdadera del menor, solo si ésta permite al mismo optimizar el desarrollo de sus derechos fundamentales y no como en la realidad se presentan casos con la única finalidad de excluir la paternidad y el consiguiente derecho alimentario.

En el marco de las consideraciones descritas, en los capítulos concernientes a la fundamentación teórica doctrinal, se desarrollan aspectos generales de la



filiación, la regulación a nivel legislativo en el Perú y sobre la protección a nivel internacional de los derechos de niño en el marco de la Convención de los Derechos del Niño, traducidos en el reconocimiento a nivel constitucional de los derechos y principios de protección al menor.

El primer capítulo se refiere al problema y los aspectos metodológicos del estudio que se aborda en el trabajo. En el segundo capítulo se profundiza el tratamiento doctrinal, definición, reseña histórica, clasificación, desarrollo normativo internacional y constitucional de la filiación, así como las acciones de filiación y sus limitaciones legislativas. Finalmente, en el capítulo III de la investigación, se plantean los argumentos que imponen la necesidad de adoptar una posición proteccionista del menor que incida en el análisis del caso concreto, adoptando cualquier decisión en el marco del interés superior del niño, si que implique restringir el sistema de investigación de la paternidad y tampoco flexibilizarlo sin límite alguno, pues se debe partir solo de la necesidad de proteger al menor y no en nombre de la verdad biológica, despojarlo de la filiación que asumía como suya, expulsarlo de la familia de la que se consideraba parte.

Así a través de un enfoque cualitativo, y mediante una investigación dogmática interpretativa, a la conclusión del trabajo, se podrá determinar, que en efecto constituye un derecho del padre biológico y del menor, establecer la verdadera filiación, siempre que dicha medida no afecte la integridad del menor.

PALABRAS CLAVE: Filiación, interés superior del niño.



ABSTRACT

This research work is based on a real and current problem in our society. Peru and the rest of the world, the determination of true filiation results controversial and moreover it has generated the issuance of judgments with dissimilar criteria and that also votes in contention have been issued which evidences that it is a controversial topic, so this research is intended to establish the reasons that justify each specific case analysis to start a paternity investigation in order to define the true biological identity, provided that the underage integrity is not affected.

Our arguments are based primarily on the respect which requires the dignity of the child, and in the context of the child best interests, in any legally adopted measure the realization of all the recognized rights will be tried in the Convention of the child's rights, evaluating in each case, the impact of the decision taken in this case to judicial level, safeguarding its integrity and favoring it over their parents, allowing the possibility of initiating investigations of paternity beyond expiration deadlines, the special circumstances of each case must be valued, in order establish the child true filiation, only if this allows the child optimize the development of his fundamental rights and not as in the reality cases are presented with the single purpose to exclude the paternity and the consequent right of food.

In the context of the above considerations, in the concerning chapters to the doctrinal theoretical foundation, general aspects of the filiation are developed, the regulation to legislative level in Peru and about the protection to international level of the child's rights in the frame of the Convention of the child's rights, interpreted into the recognition at a constitutional level of the rights and principles for the underage's protection.

The first chapter of our thesis refers to the problem and the methodological aspects of the study that is addressed in the work. In the second chapter we deal with further doctrinal treatment, definition, history, classification, constitutional and international normative development of filiation, as well as the filiation actions and its legislative limitations.



Finally, in chapter III about investigation, we consider the arguments that impose the necessity to adopt a protectionist position of the child that affects the analysis of the specific case, by adopting any decision in the frame of the child's top interest, not implying restricting the research system of paternity and neither flexible it without any limit, so it should start only from the necessity to protect the underage and not in the name of the biological truth, stripping him of the filiation that was assumed as his, expelling him from the family that he considered his.

Thus, through a qualitative approach, and through an interpretative dogmatic investigation, at the conclusion of the work, it will be possible to determine, that it is in fact a right of the biological father and the minor, to establish the true affiliation, provided that said measure does not affect the Integrity of the child.

KEY WORDS: Filiation, child's top interest.



RESUMO

O presente trabalho de pesquisa parte de uma problemática real e atual em nossa sociedade. No Peru e no resto do mundo, a determinação da verdadeira filiação resulta controversa e além disso, gera a emissão de sentenças com critérios diferentes, nas quais se emitem votos em discórdia, o que evidencia que se trata de um tema controverso, por isso a presente pesquisa tem como objeto estabelecer as razões que justificam a análise de cada caso concreto para iniciar uma investigação da paternidade, a fim de definir a verdadeira identidade biológica, sempre e quando, a integridade do menor não seja afetada.

Nossos argumentos se baseiam fundamentalmente no respeito que requer a dignidade do menor, e no âmbito do interesse superior da criança, em toda medida adotada judicialmente se procure a realização de todos os direitos reconhecidos na Convenção sobre os direitos da Criança, avaliando em cada caso, o impacto da decisão tomada neste caso a nível judicial, salvaguardando sua integridade e favorecendo-o acima de seus pais, o que permitirá a possibilidade de iniciar investigações de paternidade além dos prazos de vencimento, e inclusive da impossibilidade de revocar o reconhecimento, devendo valorizar-se as circunstâncias especiais de cada caso, a fim de estabelecer a filiação verdadeira do menor, só se esta permitir ao mesmo, otimizar o desenvolvimento de seus direitos fundamentais e não como na realidade se apresentam casos com a única finalidade de excluir a paternidade e o conseqüente direito alimentício.

No âmbito das considerações descritas, nos capítulos concernentes à fundamentação teórica doutrinal, se desenvolvem aspectos gerais da filiação, a regulação a nível legislativo no Peru e sobre a proteção a nível internacional dos direitos da criança no âmbito da Convenção dos Direitos da Criança, traduzidos no reconhecimento a nível constitucional dos direitos e princípios de proteção ao menor.



O primeiro capítulo de nossa tese nos refere ao problema e aos aspectos metodológicos do estudo que se aborda no trabalho. No segundo capítulo nos ocupamos de aprofundar no tratamento doutrinal, definição, resenha histórica, classificação, desenvolvimento normativo internacional e constitucional da filiação, assim como as ações de filiação e suas limitações legislativas. Finalmente, no capítulo III da pesquisa, planteamos os argumentos que impõem a necessidade de adotar uma posição protecionista do menor que incida na análise do caso concreto, adotando qualquer decisão no âmbito do interesse superior da criança, sem que implique restringir o sistema de investigação da paternidade e tampouco flexibilizá-lo sem limite algum, pois se deve partir só da necessidade de proteger o menor e não em nome da verdade biológica, despojá-lo da filiação que assumia como sua, expulsá-lo da família da qual se considerava parte.

Assim, através de uma abordagem qualitativa, e através de uma investigação dogmática interpretativa, a conclusão do trabalho, você pode determinar, que na verdade é um direito do pai biológico ea criança, estabelecer a verdadeira filiação, desde que tais medidas não afeta o integridade da criança.

PALAVRAS CHAVE: Filiação, interesse superior da criança.