

ANÁLISIS DE LA PROTECCIÓN A LOS DERECHOS DE LOS MENORES DESDE LA PERSPECTIVA JURÍDICA EN COLOMBIA

Franklin Alfonso Guerrero Yáñez¹, Miguel Antonio Peña Sandoval² y Gloria Marlen Tarazona Hernández³ y Andrea Johana Aguilar-Barreto⁴

Resumen

La presente investigación se realizó con el fin de Analizar el cuerpo normativo desde distintos ámbitos (Internacionales, nacionales y jurisprudenciales) respecto a la regulación y garantías de los derechos de los menores en Colombia. En esta investigación se refleja en el aporte al cambio que premura en la protección y garantías jurídicas para que los niños y niñas desarrollen su pleno potencial y no sufran a causa de los diferentes esquemas de vulneración de derechos tales como el hambre, el abuso sexual, la explotación laboral, el abandono en todas sus formas y malos tratos, así buscamos reflejar una nueva visión globalizada a través de un enfoque académico, personal y teórico sobre lo que actualmente plantea nuestro ordenamiento jurídico en cuanto a la protección de la infancia.

La metodología aplicada fue un enfoque cualitativo, que permitió estudiar la realidad en su contexto natural, tal y como sucede, intentando sacar sentido de, o interpretar los fenómenos de acuerdo con los significados que tienen para los sujetos que allí intervienen. Además se aplicó una matriz de análisis normativa y jurisprudencial, mediante el cual se logró analizar el cuerpo normativo respecto a la regulación y garantías de los derechos de los menores en Colombia en donde cabe mencionar la prevalencia del principio del interés superior del niño en Colombia como motivo para que los niños requieran de mayor atención y adicional esfuerzo en sus garantías, en la aplicación de la normatividad vigente por parte de las entidades y autoridades administrativas y judiciales competentes para cada caso en concreto, estas cuentan con discrecionalidad para categorizar y plantear soluciones en las diferentes eventualidades que se encuentren amenazando derechos de menores y demás personas, en esos casos siempre será necesario colocar en categoría superior a los niños con el fin de decidir sobre que es o será más favorable para proteger el principio del interés superior del menor por su vulnerabilidad e insuficiencia en su desarrollo y autonomía.

Abstract

The present investigation was carried out in order to analyze the normative body from different areas (International, national and jurisprudential) regarding the regulation and guarantees of the rights of minors in Colombia. This research is reflected in the contribution to the change that hastens in the protection and legal guarantees for children to develop their full potential and not suffer because of the different schemes of violation of rights such as hunger, sexual abuse, labor exploitation, abandonment in all its forms and mistreatment, and we seek to reflect a new globalized vision through an academic, personal and theoretical approach to what is currently proposed by our legal system regarding the protection of children.

¹ Abogado en formación, Decimo semestre. Universidad Simón Bolívar.

² Abogado en formación, Decimo semestre. Universidad Simón Bolívar.

³ Abogado en formación, Decimo semestre. Universidad Simón Bolívar.

⁴ Tutora. Abogada, Universidad Libre. Administradora, ESAP. Licenciada en Lengua Castellana, Universidad de Pamplona. Doctora en Educación, UPEL. Postdoctora (c), innovación educativa y TIC. Especialista en Orientación de la conducta, Universidad Francisco de Paula Santander. Especialista en Administración Educativa, UDES. Docente Investigador Universidad Simón Bolívar. orcid.org/0000-0003-1074-1673 a.aguilar@unisimonolivar.edu.co

The applied methodology was a qualitative approach, which allowed to study reality in its natural context, as it happens, trying to make sense of, or interpret, phenomena according to the meanings they have for the subjects that intervene there. In addition, a normative and jurisprudential analysis matrix was applied, through which it was possible to analyze the normative body regarding the regulation and guarantees of the rights of minors in Colombia, where the prevalence of the principle of the best interests of children in Colombia should be mentioned. reason for children to require more attention and additional effort in their guarantees, in the application of current regulations by entities and administrative and judicial authorities competent for each case in particular, they have discretion to categorize and propose solutions in the different contingencies that are threatening the rights of minors and other people, in these cases it will always be necessary to place children in a higher category in order to decide what is or will be more favorable to protect the principle of the best interest of the child for its vulnerability and insufficiency in its development and autonomy

Keywords: Prevalencia de los derechos, interés superior del niño, familia, Estado, Sociedad, garantías.

Referencias bibliográficas

- Adams. J.A. (2010). Perspectiva de la niñez en Colombia en el sistema nacional de protección al menor. *Revista Iberoamericana de Psicología: Ciencia y Tecnología*. 81-89,2010. Bogotá. Recuperado de: <file:///C:/Users/Katerine/Downloads/194-329-1-SM.pdf>
- Aguado, L.F; Arbona. A; Osorio, A; Ahumada, J. Et al. (2015). El Índice De Derechos De La Niñez En Colombia. Una Perspectiva Regional. Recuperado de: https://papers.ssrn.com/sol3/papers.cfm?abstract_id=2643865
- Aguilar-Barreto, A.J., Villamizar, H.D., Ruiz, K.L. (2018).La Corte Interamericana de Derecho y aplicación de justicia transicional: Un estudio de caso. En Aguilar-Barreto, A.J., Hernández eña, Y.K., Contreras-Santander, Y.L., Flórez-Romero, M. (Eds.), *La Investigación Sociojurídica: Un análisis de la incidencia de los aspectos sociales para el derecho* (pp.152-183).Cúcuta, Colombia: Ediciones Universidad Simón Bolívar. Recuperado en: <http://bonga.unisimon.edu.co/bitstream/handle/123456789/2274/Investigasociojuranaliaspec.pdf?sequence=11&isAllowed=y>
- Aguilar-Barreto, AJ. (2015) El Registro Civil de Nacimiento en Colombia. En: Meneses, Y., Aguilar-Barreto, AJ., Grimaldo, N.; Leal, Y., Poles de Gracciotti, A., Vicuña, M. y Vivas, C. (2015). En: *Registro Civil: Abordaje Teórico en Colombia y Venezuela*. (pp 12-19) Cúcuta: Universidad Simón Bolívar. Recuperado en: <http://bonga.unisimon.edu.co/bitstream/handle/123456789/1148/Registrocivil....pdf?sequence=1&isAllowed=y>
- Aguilar-Barreto, AJ. (2015) Ineficacia del Registro Civil de Nacimiento en Colombia. En: Meneses, Y., Aguilar-Barreto, AJ., Grimaldo, N.; Leal, Y., Poles de Gracciotti, A., Vicuña, M. y Vivas, C. (2015). En: *Registro Civil: Abordaje Teórico en Colombia y Venezuela*. (pp. 20-24)Cúcuta: Universidad Simón Bolívar. Recuperado en: <http://bonga.unisimon.edu.co/bitstream/handle/123456789/1148/Registrocivil....pdf?sequence=1&isAllowed=y>
- Aguilar-Barreto, AJ. (2015) Ineficacia Jurídica del Derecho a la Patria Potestad en Colombia. En: Aguilar-Barreto, AJ., Mazuera, R., Campana, S., García, K., Leal, Y., Mattutat, M., Uribe, P. y Vicuña, M. (2015). En: *Patria Potestad: Abordaje Teórico en Colombia y Venezuela*. (pp. 64-73)Cúcuta: Universidad Simón Bolívar. Recuperado en:

<http://bonga.unisimon.edu.co/bitstream/handle/123456789/1151/Patriapotestad..pdf?sequence=1&isAllowed=y>

- Aguilar-Barreto, AJ. (2015) La Patria Potestad en el Derecho Civil Colombiano. En: Aguilar-Barreto, AJ., Mazuera, R., Campana, S., García, K., Leal, Y., Mattutat, M., Uribe, P. y Vicuña, M. (2015). En: Patria Potestad: Abordaje Teórico en Colombia y Venezuela (PP, 57-63). Cúcuta: Universidad Simón Bolívar. pp. 57-63. Recuperado en: <http://bonga.unisimon.edu.co/bitstream/handle/123456789/1151/Patriapotestad..pdf?sequence=1&isAllowed=y>
- Aguilar-Barreto, AJ., Rodríguez, G., Aguilar-Bautista, YA., Aguilar-Barreto, CP. y Guevara, W. (2018) La Cuota Alimentaria y su funcionalidad frente al derecho de los niños. En: Aguilar-Barreto, AJ. & Hernández, Y. (Ed.) La Investigación Jurídica: Un análisis de la incidencia de los aspectos sociales para el Derecho (p. 92-104) Barranquilla, Colombia. Ediciones Simón Bolívar. Recuperado en: <http://bonga.unisimon.edu.co/bitstream/handle/123456789/2289/Lainvestijureconoaccionorm.pdf?sequence=1&isAllowed=y>
- Aguilar-Barreto, AJ.; Camargo, D.; Combariza, N. y Torrado, L. (2017) Ley antibullying: pertinencia y aplicabilidad en la realidad educativa colombiana. En: Derechos humanos desde una perspectiva socio-jurídica. (pp. 509-529) Publicaciones Universidad del Zulia, Maracaibo, estado Zulia, República Bolivariana de Venezuela. Recuperado en: <http://bonga.unisimon.edu.co/handle/123456789/2097>
- Alvarado, S. V; Ospina, H. F; Luna, M. T. & Camargo, M. (2006). Transformación de actitudes frente a la equidad en niños y niñas de sectores de alta conflictividad social, en un proceso de socialización política y educación para la paz. *Revista Latinoamericana de Ciencias Sociales, Niñez y Juventud*, 4(1), 217-250. Recuperado de: http://www.scielo.org.co/scielo.php?script=sci_arttext&pid=S1692-715X2006000100009&lng=en&tlng=es.
- Armenta, M. F; Sing, B. F; & Osorio, N. C. (2008). Problemas de conducta en niños víctimas de violencia familiar: reporte de profesores. *Revista Estudios de Psicología (Natal)*, 13(1), 3-11. Recuperado de: <https://dx.doi.org/10.1590/S1413-294X2008000100001>
- Cillero, M. Infancia, autonomía y derechos: una cuestión de principios. Recuperado de: http://www.iin.oea.org/Cursos_a_distancia/explotacion_sexual/Lectura4.Infancia.DD.pdf
- Colombia, uno de los países donde más se explota sexualmente a niños (2018). Recuperado de: <http://www.eltiempo.com/justicia/investigacion/cifras-de-explotacion-sexual-a-ninos-en-colombia-203568>
- Colombia. Asamblea nacional constituyente (1991). Recuperado de: http://www.secretariasenado.gov.co/senado/basedoc/constitucion_politica_1991.html
- Colombia. Congreso de la Republica (2010). Ley 206 de 2010. Proyecto de Ley, por medio de la cual se convoca a un Referendo Constitucional y se somete a consideración del pueblo un proyecto de Reforma Constitucional.
- Colombia. Congreso de la Republica. (1991). Ley 12/91. Por la cual se aprueba la Convención sobre los Derechos Del Niño adoptada por la Asamblea General de las Naciones Unidas el 20 de noviembre de 1989". Diario Oficial 39.640 de enero 22 de 1991. Bogotá.
- Colombia. Corte Constitucional (2013). Sentencia, T-075/13. Ref.: exp. T-3649279. Acción de tutela instaurada por Diana Milena Pardo Hernández en representación de su hija María Fernanda López Pardo, menor de edad, contra el Instituto Colombiano de Bienestar Familiar, ICBF. M.S: Nilson Pinilla Pinilla. Bogotá. D.C.

- Colombia. Corte Constitucional. (2010). *Sentencia, C-055/10. Ref.: Exp. No. D- 7807*. Demanda de inconstitucionalidad contra los artículos 129 (parcial), 150 (parcial), 158 (parcial), 197 (parcial) y 199 (parcial) de la ley 1098 de 2006. Demandante: Jairo Ardila Espinosa. M.P.: Dr. Juan Carlos Henao Pérez. Bogotá.
- Colombia. Corte Constitucional. (2012). *Sentencia, T-260/12. Ref. Exp.: No. T-3.273.762*. Acción de tutela instaurada por AA, en representación de su menor hija XX contra BB. M.P.: Dr. Humberto Antonio Sierra. Bogotá.
- Colombia. Corte Constitucional. (2014), *Sentencia, T-200/14. Ref. Exp.: No. T-4.130.331*. Acción de tutela instaurada por Daniela Ditta Pérez actuando en representación de su hija contra la Secretaría de Salud de Cesar y Dusakawi. EPS. M. P.: Alberto Rojas Ríos. Bogotá.
- Colombia. Corte Constitucional. (2016). *Sentencia, T-246/16. Ref.: Exp No. T-5.322.985*. Demandante: Magaly Cortés Bolaños a nombre propio y en representación de su hija Ana Lucía Cortés Bolaños. Demandados: Instituto Nacional Penitenciario y Carcelario (INPEC), Complejo Penitenciario y Carcelario de Medellín “El Pedregal” e Instituto Colombiano de Bienestar Familiar -Centro Zonal Integral Número 1 Nororiental. Magistrado Ponente: Gabriel Eduardo Mendoza Martelo. Bogotá.
- Contreras, J.I., Rojas, V & Contreras, L. (2015). Análisis de programas relacionados con la intervención en niños, niñas y adolescentes vulnerados en sus derechos: La realidad chilena. *Revista Psicoperspectivas*. Vol.14 no.1. 2015. Recuperado de: Chile. 8. https://scielo.conicyt.cl/scielo.php?pid=S0718-69242015000100009&script=sci_arttext&tlng=en
- Convención Americana sobre los Derechos Humanos (1969). Recuperado de: https://www.oas.org/dil/esp/tratados_b-32_convencion_americana_sobre_derechos_humanos.htm
- Convención Internacional sobre la Eliminación de todas las Formas de Discriminación Racial (1965). <https://www.ohchr.org/sp/professionalinterest/pages/cerd.aspx>
- Declaración de Ginebra sobre los derechos del niño. (1924). Adoptada por la V asamblea de la sociedad de las Naciones Unidas el 24 de septiembre de 1924. Recuperado de: <https://www.humanium.org/es/ginebra-1924/>
- Declaración de los Derechos del Niño (1959). Recuperado de: <https://www.humanium.org/es/declaracion-1959/>
- Diariamente se registran 66 casos de violencia contra niños (2018). Recuperado de: <http://www.eltiempo.com/vida/educacion/icbf-denuncia-aumento-de-casos-de-violencia-contra-ninos-en-colombia-209826>
- Doren, V, G. (2016). Niñas, Niños, Adolescentes Y Policías. Estándares internacionales de trato y prohibición de violencia, normativa nacional y aspectos prácticos. Universidad de Chile Facultad de Derecho Departamento de Derecho Penal. Recuperado de: <http://bibliotecadigital.indh.cl/bitstream/handle/123456789/1027/NNA%20y%20polic%20C3%A4Das.pdf?sequence=1>
- Duque, A. P; Ramírez, L. M. (2010). la adopción una medida de protección, garantía, y restablecimiento de derechos de las niñas y los niños en Colombia. Pontificia Universidad Javeriana. Recuperada de: <http://www.javeriana.edu.co/biblos/tesis/derecho/dere10/tesis02.pdf>
- Durán S, E., Guáqueta, C. A. & Torres-Q, A. (2011). Restablecimiento de derechos de niños, niñas y adolescentes en el sistema nacional de bienestar familiar. *Revista Latinoamericana de Ciencias Sociales, Niñez y Juventud*, 2 (9), pp. 549 – 559, 2011. Recuperado de: <http://www.redalyc.org/articulo.oa?id=77321592005>

- Duran, E; Guaqueta, C, A & Torres, A. (2009). Restablecimiento de derechos de niños, niñas y adolescentes en el sistema nacional de bienestar familiar. *Revista Latinoamericana de Ciencias Sociales, Niñez y Juventud*, volumen 2, No. (9), pp. 549 - 559. Recuperado de: <http://www.scielo.org.co/pdf/rlcs/v9n2/v9n2a05.pdf>
- Gracia, E; Gonzalo, M; Arango, G & Agudelo, A. (1995). El maltrato infantil: un análisis desde el apoyo social. *Revista Latinoamericana de Psicología*, vol. 27, núm. 1, 1995, pp. 59-71 Fundación Universitaria Konrad Lorenz Bogotá, Colombia. Recuperado de: <http://www.redalyc.org/pdf/805/80527104.pdf>
- Marco legal para la protección integral de niños, niñas y adolescentes migrantes en Colombia. (2015). Recuperado de: http://migracion.iniciativa2025alc.org/download/05COF_MarcoLegal_NNA_Migrantes.pdf
- Mayer, F, D; López O, M & Serván M. E. (2008). Habilidades cognitivas: transmisión intergeneracional por niveles socioeconómicos. *Revista de estudios económicos*, 23 (1), 129-156. Recuperado de: <http://www.redalyc.org/comocitar.oe?id=59723105>
- Mendez, R; Rojas, M & Morenon, D.L. (2012). Explotación sexual comercial infantil: Las rutas de vida del maltrato. *Revista Investigación & Desarrollo* vol. 20 n.º 2, <http://rcientificas.uninorte.edu.co/index.php/investigacion/article/viewArticle/3736/3662>
- Montoya, A. L (2005). Niños y jóvenes en la guerra en Colombia. Aproximación a su reclutamiento y vinculación. *Revista opinión Jurídica*. Volumen. 7, No. 13 (2005). Recuperado de: <https://revistas.udem.edu.co/index.php/opinion/article/view/768>
- Niños, niñas y adolescentes víctimas de violencia (2013). Recuperado de: <http://www.medicinalegal.gov.co/ninos-ninas-y-adolescentes-victimas-de-violencia>
- Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos (1966). Recuperado de: http://www.hchr.org.co/documentoseinformes/documentos/html/pactos/pacto_internacional_de_rechos_civiles_politicos.html
- Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales (1966). Recuperado de: <https://www.ohchr.org/sp/professionalinterest/pages/cescr.aspx>
- Rivero, H. F, (2007), *El interés del menor*, Madrid, España, S.L. Dykinson
- Romero, V; Amar, J.; Palacio, J. Madariaga, C. et al. (2011). Factores familiares y sociales de alto riesgo asociados al trabajo infantil en ciudades de la Costa Caribe colombiana. *Revista Univ. Psychol* V. 11. Recuperado de: <http://www.scielo.org.co/pdf/rups/v11n2/v11n2a11.pdf>
- Sánchez, N. (Ed.). (2007). Metodología de la Investigación Jurídica. Venezuela: Editorial Livrosca, C.A.
- Unicef (2014). Derechos fundamentales de los niños, niñas y adolescentes. Recuperado de: https://www.unicef.org/ecuador/booklet_derechos_bis.pdf
- Unicef (2016). Estado mundial de la infancia. Recuperado de: <http://dide.minedu.gob.pe/bitstream/handle/MINEDU/5146/Estado%20mundial%20de%20la%20infancia%202016.pdf?sequence=1&isAllowed=y>
- Unicef. El interés superior del niño en el marco de la convención internacional sobre los derechos del niño. Recuperado de HTTPS://WWW.UNICEF.ORG/ARGENTINA/SPANISH/JUSTICIA_Y_DERECHOS_9.PDF#PAGE=125
- Valencia, J, G. (2007). Los principios y valores del estado social de derecho como marco jurídico político para la resolución de los conflictos. *Ambient.*, Volumen 10, no 1, p. 105-112. 2007. Recuperado de: <https://revistas.unal.edu.co/index.php/gestion/article/view/1382>
- Zabala J. (2004). Teoría de la Seguridad Jurídica. Recuperado de: https://www.usfq.edu.ec/publicaciones/iurisDictio/archivo_de_contenidos/Documents/IurisDictio_8/Teoria_de_la_seguridad_juridica.pdf

