

ÍNDICE

INTRODUCCIÓN.....	11
CAPÍTULO PRIMERO: Evolución histórica de la categoría infancia y la protección de los niños, niñas y adolescentes en Chile.....	41
1. Introducción.....	41
2. La Colonia. Contexto económico, jurídico, social y cultural heredado por la reciente Nación Chilena	43
2.1. Categorización de la infancia por las culturas prehispánica.....-.....	44
2.2. Influencia proveniente de Europa.....	45
2.2.1. La categorización de la infancia en Roma.....	47
2.2.2. La categorización de infancia propia de la Edad Media.....	48
2.2.3. La influencia cristiana.....	49
2.2.4. La noción de infancia contenida en las VII Partidas de Alfonso X el Sabio.....	51
2.3. Categorización de la infancia propia del proceso de mestizaje.....	59
2.3.1. La implantación de un ordenamiento jurídico especializado para las “indias”, denominado derecho indiano.....	61
2.3.2. El sistema educacional implantado en la sociedad colonial.....	62
2.3.3. El trabajo infantil en Chile durante los primeros tiempos de la Colonia.....	64
2.3.4. Normas protectoras de indios relativas a la infancia.....	65
2.3.5. La creación de Casas de Expósitos, orfanatos, casas de acogida o recogida, y colegios para vagabundos.....	66
3. La Historia de la Infancia en el Chile Independiente.....	67
3.1 Los primeros proyectos de educación primaria en la patria vieja.....	67
3.2. Las políticas públicas relacionadas con la infancia en la patria incipiente.....	72
3.3. El paréntesis Portaliano. El Código de Bello y el principio de la protección decimonónica de la infancia.....	76
3.4. Políticas gubernamentales relacionadas con la infancia durante los gobiernos liberales de la segunda mitad del siglo XIX.....	82

3.5. La anexión del norte de Chile y el auge del trabajo infantil minero en la industria del salitre, cobre y carbón.....	84
3.6. El siglo XX. El surgimiento de la cuestión social.....	86
3.7. El centenario de la república de Chile y el estado de la protección de la infancia.....	87
3.8. Las primeras declaraciones internacionales de derechos del niño y su recepción en Chile.....	89
3.9. La protección del menor durante los años 20 hasta el fin de los gobiernos radicales. La Ley 4.447 y la creación de los Juzgados de Menores.....	90
3.10. Labor del Juez de Menores Samuel Gajardo en la divulgación del nuevo derecho de protección de la infancia.....	91
3.11. Las reformas educacionales de los años 50, 60 y 70. La protección de la infancia en el contexto de la reforma agraria.....	95
3.12. La protección de la infancia durante los gobiernos de transición tras el retorno a la democracia.....	102
4. Conclusiones.....	103
CAPÍTULO SEGUNDO: La calidad de sujeto de derecho de los NNA, a propósito de la entrada en vigencia de la CDN.....	
1. Introducción.....	105
2. La calidad de sujeto de derecho de los NNA.....	106
3. Principios que inspiran la CDN.....	107
3.1. Principio del ISN.....	108
3.1.1. Origen del principio rector del interés superior del niño, niña y adolescente, en el ámbito internacional.....	108
3.1.2. La Declaración de Ginebra de 1924.....	109
3.1.3. Declaración Universal de Derechos Humanos.....	109
3.1.4. Declaración Universal de Derechos del Niño de 1959.....	110
3.1.5. Convención sobre los Derechos de los NNA de 1989.....	111
3.1.6. Comité de los Derechos del Niño.....	112
3.1.7. Aplicación del interés superior del niño dentro de nuestro ordenamiento jurídico.....	114

3.1.8. Regulación del interés superior del niño en la Constitución Política de la República.....	114
3.1.9. Aplicación del interés superior del niño en la Ley 19.968.....	116
3.1.10. Aplicación del interés superior del niño en la Ley 19.947.....	118
3.1.11. Otros cuerpos normativos.....	119
3.1.12. Aplicación del interés superior del niño en el Código Civil.....	121
3.2. El principio de la participación.....	124
3.3. El principio de la autonomía progresiva. Aspectos generales.....	125
3.3.1. Incorporación de este principio dentro del ordenamiento jurídico.....	128
3.3.2. Incorporación de la autonomía progresiva en el Código Civil.....	128
3.3.3. Observación general N° 7 del año 2005.....	131
3.3.4. Observación general N° 20 de 2016.....	132
4. La titularidad de garantías fundamentales por parte de los NNA y las limitaciones a los derechos fundamentales.....	134
4.1. Los NNA como titulares de derechos fundamentales.....	136
4.2. Limitaciones a derechos fundamentales.....	138
5. Consecuencias derivadas del incumplimiento por parte del Estado de los Tratados Internacionales.....	142
6. Problemas comunes a diversos proyectos de ley y de reforma constitucional que buscan la incorporación del principio de la autonomía progresiva.....	146
6.1. Proyectos de reforma constitucional de los boletines N° 8167-07-01 y 11.700-07-01.....	146
6.2. Proyecto de ley que crea un “sistema de garantías de los derechos de la niñez” (Boletín 10315-18).....	147
6.3. Problemas comunes a los proyectos revisados.....	152
7. Conclusiones.....	157
CAPÍTULO TERCERO: La capacidad contractual de los NNA. Rescatando la capacidad progresiva.....	159
1. Introducción	159

2. Los Principios de la autonomía progresiva y autonomía de voluntad.....	161
2.1. El principio de autonomía de la voluntad como principio fundamental de la contratación.....	162
2.2. El principio de autonomía progresiva.....	166
2.3. El principio de interés superior del niño como límite a los principios de autonomía progresiva y de la autonomía de la voluntad.....	171
3. La capacidad contractual de los NNA en la legislación civil chilena.....	176
3.1. Personalidad, capacidad e incapacidad, edad, voluntad.....	178
3.1.1. La capacidad.....	178
3.1.2. La personalidad.....	179
3.1.3. La capacidad jurídica.....	180
3.1.4. La edad como causa modificativa de la capacidad patrimonial de los NNA.....	186
3.1.5. La incapacidad de ejercicio.....	194
3.1.5.1. La incapacidad se sustenta en la necesidad de proteger derechos de terceros que contraten con los NNA.....	195
3.1.5.2. La incapacidad legal absoluta y relativa de los NNA.....	196
4. Formación del consentimiento contractual.....	211
4.1 El consentimiento contractual.....	212
4.2. Voluntad y capacidad.....	217
4.3. Obligaciones naturales.....	220
5. Nulidad o rescisión como un instituto protector del patrimonio del menor.....	223
5.1. Fundamentos de la nulidad de los actos de los absoluta y relativamente incapaces.....	224
5.2. La ratificación, el saneamiento y la confirmación de los actos nulos de los NNA.....	226
5.3. Quienes pueden solicitar la nulidad o rescisión de contratos celebrados por menores de edad.....	228
5.4. Situaciones excepcionales en la institución de la nulidad.....	229
6. Conclusiones.....	232
CAPÍTULO CUARTO: La patria potestad y la representación de los NNA en los actos jurídicos. Una revisión necesaria y oportuna	233

1. Introducción.....	233
2. Patria potestad.....	236
2.1. Administración de los bienes del hijo.....	243
2.2. Peculio profesional del menor adulto como ámbito de capacidad progresiva.....	251
3. Representación extrajudicial de los hijos menores no emancipados.....	260
4. La regulación de la capacidad de los NNA en la legislación civil española. Revisión de algunas instituciones de interés.....	265
5. Sistemas y soluciones propuestas en la doctrina nacional y en el derecho comparado.....	272
5.1. Soluciones adoptadas en el Derecho comparado.....	273
5.1.1. La madurez, competencia, y el discernimiento como criterios para determinar capacidad de los menores de edad.....	273
5.2. Capacidad progresiva de los NNA como regla general; incapacidad como presunción iuris tantum.....	279
5.2.1. Argentina.....	280
5.2.2. Colombia.....	282
5.3. Actos patrimoniales de escasa significación o entidad, también denominados actos de la vida cotidiana.....	282
5.4. El contrato dirigido como respuesta de la teoría de contratación a la contratación de los NNA.....	284
6. Sustitución de la representación por asistencia de los progenitores.....	286
7. Propuestas que subyacen en esta investigación.....	289
8. Conclusiones.....	291
CONCLUSIONES.....	293
BIBLIOGRAFÍA.....	306