REVISIÓN DE LAS LEGISLACIONES EN EL ECUADOR EN MATERIA DE CUSTODIA COMPARTIDA DE NIÑOS Y ADOLESCENTES, UN ANÁLISIS DE LA LITERATURA

REVIEW OF THE LAWS IN ECUADOR REGARDING SHARED CUSTODY OF CHILDREN AND ADOLESCENTS, AN ANALYSIS OF THE LITERATURE

Byron Fernando Fuentala Mera [1*]

[1] Abogado de los tribunales de la República del Ecuador, Universidad Hemisferios. Ecuador. ORCID: https://orcid.org/0000-0002-1147-7563. Correo: gadi_5@hotmail.com

Mario Andrés Espinosa Narváez [2]

[2] Abogado de los tribunales y juzgados de la República del Ecuador, Universidad Hemisferios. Ecuador. ORCID: https://orcid.org/ 0000-0003-2227-2915. Correo: marioespi0415@hotmail.com

*** Autor para correspondencia: gadi_5@hotmail.com**

Resumen

El trabajo que se presenta tiene su objeto de estudio en la custodia compartida en las legislaciones del Ecuador, como una temática que con los años ha ganado relevancia. Ello se debe a la problemática que significaba el régimen existente de preferencia materna, que discriminaba y privaba de derechos a la figura paterna en la tenencia de la custodia de los hijos. Del mismo modo, su importancia se centra en la protección de los infantes, como sujeto más vulnerable en los procesos de ruptura matrimonial y familiar, constituyéndose las legislaciones de custodia compartida como una solución satisfactoria en la determinación de derechos para el niño, el padre y la madre en los conflictos post conyugales. El objetivo es realizar un análisis de la literatura sobre las legislaciones existentes en el Ecuador en materia de custodia compartida de niños y adolescentes. En su desarrollo se empleó una metodología cualitativa, por medio del análisis documental, donde se aplicaron encuestas a familias funcionales y fraccionadas para evaluar esta problemática, los efectos que provoca y las novedades existentes en las legislaciones en el Ecuador. La encuesta fue aplicada a una muestra de n=84 personas. En el establecimiento de los resultados se hizo alusión al derecho comparado, para el análisis de legislaciones de países como Chile, Francia y España, considerándose que la custodia compartida en donde ambos progenitores tienen los mismos derechos y condiciones en el cuidado de sus hijos es la norma general que debe aplicarse. Adicionalmente, en el análisis de las encuestas se constataron diversos problemas asociados con las custodias monoparentales y exclusivas, dándole relevancia a las legislaciones sobre custodia

Esta obra está bajo una licencia *Creative Commons* de tipo (CC-BY-NC-SA).

Grupo Editorial "ALEMA-Pentaciencias" E-mail: alema.pentaciencias@gmail.com

compartida. Se concluye que se necesita hacer una reforma a la normativa existente en el Ecuador, donde se reglamente la forma de aplicación del régimen de tenencia por parte de ambos padres de niños menores.

Palabras clave: custodia compartida; derechos humanos; legislaciones; niños menores; protección.

Abstract

The work that is presented has its object of study in the shared custody in the legislations of Ecuador, as a theme that over the years has gained relevance. This is due to the problems caused by the existing system of maternal preference, which discriminated against and deprived the father figure of rights in having custody of the children. In the same way, its importance is focused on the protection of infants, as the most vulnerable subject in the processes of marital and family breakdown, constituting the legislation of shared custody as a satisfactory solution in the determination of rights for the child, the father and the mother in post-marital conflicts. The objective is to carry out an analysis of the literature on the existing legislation in Ecuador regarding shared custody of children and adolescents. In its development, a qualitative methodology was used, through documentary analysis, where surveys were applied to functional and fractional families to evaluate this problem, the effects it causes and the existing novelties in the legislation in Ecuador. The survey was applied to a sample of n=84 people. In establishing the results, reference was made to comparative law, for the analysis of legislation in countries such as Chile, France and Spain, considering that shared custody where both parents have the same rights and conditions in the care of their children is the general rule. which should be applied. Additionally, in the analysis of the surveys, various problems associated with single-parent and exclusive custody were verified, giving relevance to legislation on joint custody. It is concluded that it is necessary to make a reform to the existing regulations in Ecuador, where the form of application of the tenure regime by both parents of minor children is regulated.

Keywords: *shared custody; human rights; legislations; minor children; protection.*

Fecha de recibido: 18/03/2022
Fecha de aceptado: 05/07/2022
Fecha de publicado: 12/07/2022

Introducción

La custodia compartida es un régimen de atención al niño menor, que se activa a partir del divorcio de sus progenitores. La misma tiene como característica que se le atribuye la custodia del infante a ambos padres de manera equitativa, procurando que esta se distribuya por igual, encargándose el uno y el otro de la educación, cuidado y atención del menor durante un espacio de tiempo determinado (Vistín-Castillo, 2019). En este sentido, la custodia parental se encuentra intrínsecamente relacionada con las atribuciones de la potestad

Esta obra está bajo una licencia *Creative Commons* de tipo (CC-BY-NC-SA).
Grupo Editorial "ALEMA-Pentaciencias" E-mail: alema.pentaciencias@gmail.com

parental, usualmente conocida como la función parental a la que se encuentran los padres vinculados y en contrapartida. La misma presupone una prerrogativa de los hijos (Gavilánes, 2016; López, 2016; Mera, 2017).

De acuerdo con Paredes (2017), la custodia de los padres se conceptualiza como el número de poderes que tienen los progenitores con respecto a sus hijos menores de edad que se encuentran expuestos a situaciones de incapacidad por diversos motivos. De esta manera, a la madre y al padre se le confía la salvaguarda y protección de los infantes, con el propósito de facilitar su adecuado desarrollo cognitivo, sentimental y espiritual (Castillo, 2019; Lara, 2014; Mosquera, 2017). La función parental, como puede verse, es una calidad de la que gozan por igual el papá y la mamá, instituyendo la responsabilidad mutua de ambos con respectos de sus hijos. En consecuencia, el rompimiento afectivo de los progenitores no tiene capacidad de afectar o enervar una condición que nace de la paternidad y que se prolonga hasta que el hijo alcance la adultez (Martínez, 2017; Tapia, 2016).

En este sentido, ligado al concepto de custodia compartida se encuentra el principio de igualdad. El mismo, de acuerdo con la tradición jurídica del Derecho de Familia, siempre se mantuvo rezagado y vulnerado. Esto se debía al modelo de familias tradicionales basado en la discriminación patriarcal, que relegaba a las mujeres a un plano secundario y concentraba todas las decisiones familiares en el esposo o marido, inclusive decisiones sobre los bienes de la esposa (Mosquera, 2017; Smaranda, 2019; Vega, 2019).

En el presente trabajo se abordan estos conceptos y su aplicabilidad en el Ecuador, debido a la problemática que significaba el régimen existente de preferencia materna, que discriminaba y privaba de derechos al padre en la tenencia de la custodia de su hijo. Del mismo modo, su importancia se centra en la protección de los infantes, como sujeto más vulnerable en los procesos de ruptura matrimonial y familiar. De esta manera, en la investigación se pretende analizar las legislaciones de custodia compartida como una solución satisfactoria en la determinación de derechos para el niño, el padre y la madre en los conflictos post conyugales.

Marco legal sobre los derechos de custodia compartida en el Ecuador

Los padres y madres separados se ven confrontados por situaciones que violan sus derechos de igualdad expuestos en la Carta de San Francisco. La misma hace énfasis en que todos los individuos tienen por nacimiento los mismos derechos y se les reconoce su dignidad por igual, prerrogativa de la que gozan todas las personas sin diferencias de ninguna índole. Sin embargo, a pesar de que se reconoce esta igualdad, lo que incluye al matrimonio y después de su disolución, los organismos estatales y los operadores de justicia a nivel internacional otorgan un tratamiento discriminatorio a los padres separados, lo cual transgrede sus derechos.

En este sentido y desde la posición del infante, de acuerdo a como establece la Declaración de los Derechos del Niño (1959):

> El niño, para el pleno y armonioso desarrollo de su personalidad, necesita amor y comprensión. Siempre que sea posible, deberá crecer al amparo y bajo la responsabilidad de sus padres y, en todo caso, en un ambiente de afecto y de seguridad moral y material; salvo circunstancias excepcionales, no deberá separarse al niño de corta edad de su madre. La sociedad y las autoridades públicas tendrán

Esta obra está bajo una licencia *Creative Commons* de tipo (CC-BY-NC-SA).

Grupo Editorial "ALEMA-Pentaciencias" E-mail: alema.pentaciencias@gmail.com

> la obligación de cuidar especialmente a los niños sin familia o que carezcan de medios adecuados de subsistencia. Para el mantenimiento de los hijos de familias numerosas conviene conceder subsidios estatales o de otra índole. (p. 2)

Al respecto, la Constitución de la República del Ecuador (2008) declara el derecho a recibir cuidados a los niños en el siguiente apartado: "Artículo 46. El Estado adoptará, entre otras, las siguientes medidas que aseguren a las niñas, niños y adolescentes. La atención a menores de seis años, que garantice su nutrición, salud, educación y cuidado diario en un marco de protección integral de sus derechos" (p. 24).

Así mismo, en la propia Constitución de la República del Ecuador (2008), en la página 18, artículo 35 se hace referencia a que el Estado tiene la obligación de dar protección de forma prioritaria y especializada a los individuos con el estatus de doble vulnerabilidad, como lo constituyen los infantes que están en la condición de custodia por su madres y padre. Debido a esto, es que la Carta Magna establece en la promoción de la paternidad responsable, un inventario de obligaciones compartidas para con sus hijos. Los progenitores tienen la obligación de cuidar, criar, educar, alimentar, desarrollar de manera integral y proteger los derechos fundamentales de los hijos, particularmente si están alejados de ellos, por cualesquiera que sean los motivos.

Además, en el Código de la niñez y adolescencia (2003) citado en Maldonado (2017), se puede identificar a la custodia compartida, recogida como principio de forma expresa en el siguiente apartado: "Artículo 100. Corresponsabilidad parental. El padre y la madre tienen iguales responsabilidades en la dirección y mantenimiento del hogar, en el cuidado, crianza, educación, desarrollo integral y protección de los derechos de sus hijos e hijas comunes" (p. 75).

Normativas internacionales y nacionales. Análisis del derecho comparado

La Corte Interamericana de Derechos Humanos refiere que para determinar el interés superior del niño en situaciones de tenencia deben evaluarse los comportamientos de sus progenitores y la connotación negativa que estos comportamientos pudieran tener en el aseguramiento de un clima de desarrollo favorable por parte del infante. En ese sentido, no es aceptable bajo ningún concepto admitir presunciones, estereotipos, especulaciones y generalidades sobre los rasgos de personalidad de los padres (Tapia y Vargas, 2022).

En España, la reforma del 2005 hecha al régimen civil español, mediante la Ley 15/2005, procuró entender las crisis familiares y darles una respuesta que dé lugar a nuevos esquemas de relación familiar, a partir de los cuales se estableció la figura jurídica y legal de la tenencia compartida. En este sentido, esta reforma establece que ambos progenitores se encuentran responsabilizados de la protección y cuidado de sus hijos menores de edad, incluso en condiciones de ruptura matrimonial (Delgado, 2018; Luelmo, 2007).

Por su parte, el caso de Chile se muestra interesante en lo que respecta a la custodia compartida, como se establece en el artículo 224 de su Código Civil (Ministerio de Justicia, 1988). Dicho artículo establece de manera general el menester de la crianza a ambos padres. En este sentido, el artículo 224 establece que: "Toca de consuno a los padres, o al padre o madre sobreviviente, el cuidado personal de la crianza y educación de sus hijos" (p. 1).

Esta obra está bajo una licencia *Creative Commons* de tipo (CC-BY-NC-SA).

Grupo Editorial "ALEMA-Pentaciencias" E-mail: alema.pentaciencias@gmail.com

En el caso específico de Francia, se reconoce a este país entre los pioneros en luchar para que se reconozcan, respeten y aseguren los derechos humanos fundamentales de los infantes. De acuerdo con la historia, en 1881 fue el primer estado en asegurar el derecho a la educación. Posteriormente, en 1941 estableció una prohibición para que no se expusiera más a los niños al trabajo a esas edades. En 1919 las tendencias antes expuestas fueron promovidas por la Liga de las Naciones, aceptándose por mayoría de votos de los países participantes, siendo el precedente de la conformación del fondo de la Organización de las Naciones Unidas (ONU) para la niñez. Fue la ONU finalmente la que dio promoción a que se respetase de manera plena los derechos humanos fundamentales de los infantes (Mosquera, 2017).

En el caso específico del Ecuador, dentro de su constitución existe un elevado número de derechos humanos que protegen a los infantes de manera especial. Sin embargo, se hace necesario observar que en su artículo 69 se aborda sobre la responsabilidad de los progenitores y la responsabilidad compartida, en donde se constata que existe igualdad de derechos y deberes para el padre y la madre en el cuidado de los hijos menores (Constitución de la República del Ecuador, 2008; Solsona y Cosp, 2019; Torres y Silva, 2021). Un ejemplo de ello es el caso particular de las manutenciones, en donde ambos progenitores deben contribuir con igual cantidad de recursos y dinero para poder propiciar el cuidado de los hijos, sin considerarse en esta distribución el hecho de que generalmente es la figura materna la encargada del cuidado del infante No obstante, de esta actividad no se reconoce una contribución económica, por el contrario, se asume como una responsabilidad que debe ser compartida por la madre y el padre (Morales, 2017; Sánchez et al., 2021). De lo antes mencionado, se puede destacar que ambos progenitores son responsables de cuidar de sus hijos física y emocionalmente, lo cual lo refrendan las propias leyes del país. De esta forma, ni la madre ni el padre tienen el derecho de afirmar que uno tiene que aportar más que el otro por el mero hecho de tener la custodia del infante, aún cuando económicamente perciba mejores ingresos por su actividad económica o intelectual.

Materiales y métodos

El objetivo es realizar un análisis de la literatura sobre las legislaciones existentes en el Ecuador en materia de custodia compartida de niños y adolescentes. En su desarrollo se empleó una metodología cualitativa, por medio del análisis documental (Cristo et al., 2020), donde se aplicaron encuestas a familias funcionales y fraccionadas para evaluar esta problemática, los efectos que provoca y las novedades existentes en las legislaciones en el Ecuador.

Procedimiento

Etapa 1. Análisis de la temática de la custodia compartida de niños menores en el Ecuador. Para la revisión y análisis de la evidencia científica se empleó la metodología PRISMA (Pérez et al., 2021). Los pasos ejecutados de la metodología se muestran en la figura 1 a continuación. Así mismo, se llevaron a cabo análisis bibliométricos y descriptivos con la información resultante, para evaluar su calidad y actualidad (ver figura 2). La consulta realizada fue: *("shared custody" and "human rights" and "legislation" and "minor children" and "protection"*)

Esta obra está bajo una licencia *Creative Commons* de tipo (CC-BY-NC-SA).

Grupo Editorial "ALEMA-Pentaciencias" E-mail: alema.pentaciencias@gmail.com

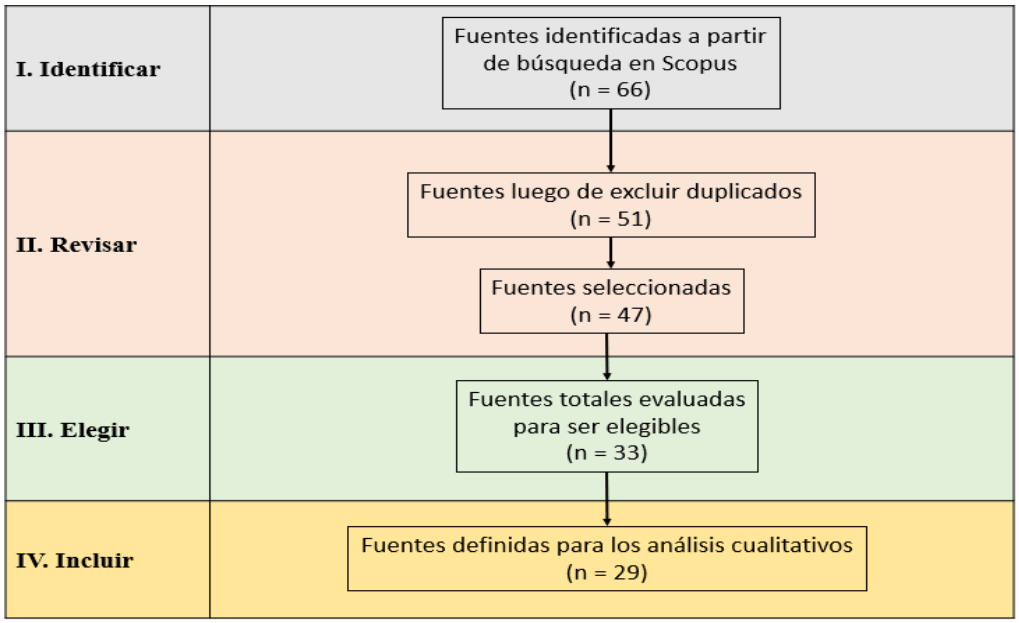


Figura 1. Aplicación de la metodología PRISMA para la revisión documental del estudio.

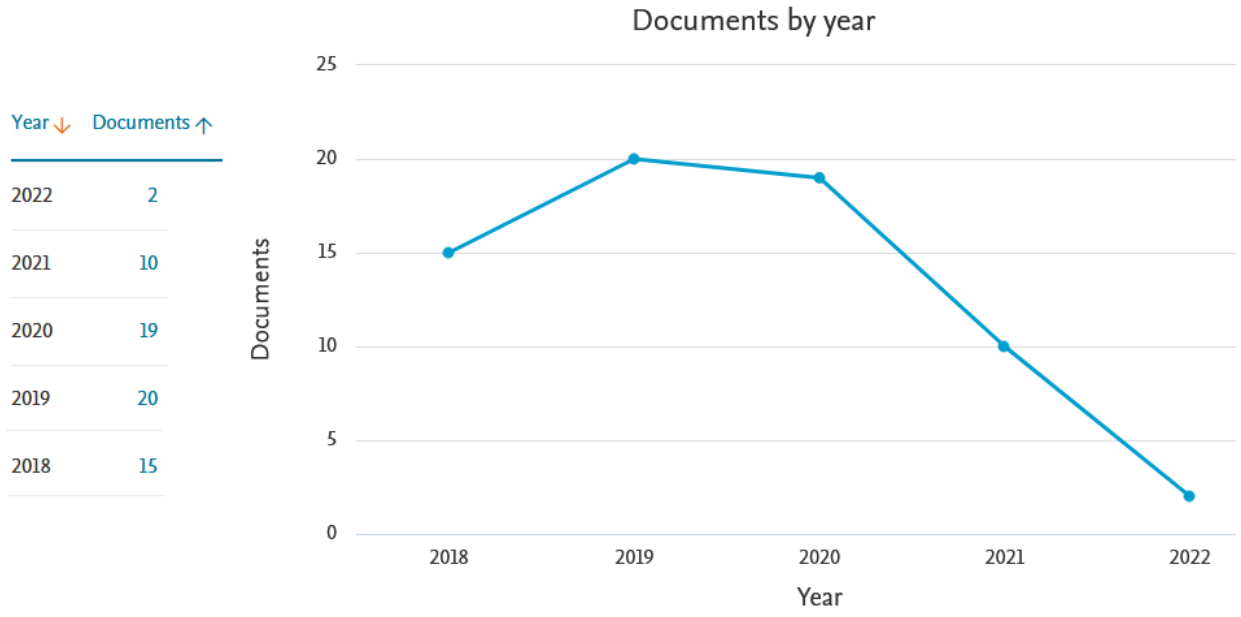


Figura 2. Análisis bibliométrico por actualidad de las fuentes bibliográficas extraídas para los análisis de la temática de la custodia compartida de niños menores en el Ecuador.

Esta obra está bajo una licencia *Creative Commons* de tipo (CC-BY-NC-SA).
Grupo Editorial "ALEMA-Pentaciencias" E-mail: alema.pentaciencias@gmail.com

Etapa 2. Aplicación de un cuestionario a familias funcionales y fraccionadas para evaluar esta problemática, los efectos que provoca y las novedades existentes en las legislaciones en el Ecuador. Para ello, se trabajó con una muestra de sujetos de análisis n=84. En la figura 3 se observa el cuestionario aplicado a familias funcionales y fraccionadas para evaluar la temática de la custodia compartida en el Ecuador, las legislaciones existentes y las principales problemáticas existentes.

Cuestionario aplicado para analizar en profundidad la temática de la custodia compartida en Ecuador

No.	Reactivo	Escala de medida
1.	La normativa actualmente vigente en materia de niñez y adolescencia contempla efectivamente el principio de corresponsabilidad parental	____ Completamente de acuerdo (5) ____ De acuerdo (4) ____ Ni de acuerdo ni en desacuerdo (3) ____ En desacuerdo (2) ____ Completamente en desacuerdo (1)
2.	La custodia de carácter unipersonal proporciona una adecuada corresponsabilidad entre los progenitores	
3.	Considero como muy factible la incorporación de la figura de custodia compartida en la legislación ecuatoriana	
4.	La custodia compartida incide de manera muy favorable en el régimen de protección de los derechos de las niñas niños y adolescentes	
5.	¿Cuáles considera usted que serían los principales derechos que se estarían vulnerando al no existir igualdad de condiciones en el cumplimiento de los deberes parentales?	____ Derecho a un sano desarrollo integral ____ Derecho a no ser discriminado ____ Derecho a la igualdad sustantiva ____ Derecho al desarrollo ____ El principio del interés superior del niño ____ Derecho a vivir en condiciones de bienestar ____ Otro

Figura 3. Cuestionario aplicado a familias funcionales y fraccionadas para evaluar la temática de la custodia compartida en el Ecuador, las legislaciones existentes y las principales problemáticas existentes.

Esta obra está bajo una licencia *Creative Commons* de tipo (CC-BY-NC-SA).

Grupo Editorial "ALEMA-Pentaciencias" E-mail: alema.pentaciencias@gmail.com

Resultados y discusión

El propósito de la investigación es realizar un análisis de la literatura sobre las legislaciones existentes en el Ecuador sobre custodia compartida de niños y adolescentes. En tal sentido, se divide la sección en dos apartados, uno primero en el que se analiza la temática de las legislaciones existentes sobre custodia compartida de niños menores en el Ecuador, y el segundo en el que se aplica un cuestionario a familias funcionales y fraccionadas para evaluar esta problemática, los efectos que provoca y las novedades existentes en las legislaciones en el Ecuador.

Etapa 1. Custodia compartida en el Ecuador

Desde la teoría se ha abordado con detenimiento la tenencia compartida, la cual es un acuerdo legal pactado entre los progenitores luego de la ruptura matrimonial, para el cuidado de los niños menores de edad, resultantes de dicha relación. La misma asegura los derechos de igualdad para que, tanto la madre como el padre, puedan participar de la vida, protección y cuidado de sus hijos. De la misma manera, posibilita que los hijos crezcan en un ambiente sano y equilibrado, con la presencia de ambas figuras de elevada importancia para él.

Debido a lo anterior es que se considera que la tenencia compartida es una opción de mayor conveniencia para el niño, la madre y el padre, que la custodia monoparental. Esta última no asegura del todo la posibilidad de que ambos progenitores participen de manera activa en el crecimiento y desarrollo personal óptimo del menor. Por otro lado, la custodia compartida en el entorno del infante por lo general abre canales de comunicación efectivos entre los progenitores ya divorciados, los que se pueden traducir en la resolución de problemas y desavenencias, que aseguren una mejor convivencia.

Por tanto, se puede asegurar que la tenencia compartida representa la capacidad que tienen las madres y los padres para preservar los deberes y derechos sobre sus hijos, aún en condiciones de ruptura marital. De esta manera, se puede asegurar que esta figura legal posibilita garantizar de manera plena los derechos humanos fundamentales de los infantes. En específico, asegura los derechos de establecer y continuar las relaciones con cada uno de sus progenitores y a que se pueda desarrollar en un entorno de equilibrio emocional, tan necesario en su proceso de crecimiento.

Específicamente en el Ecuador, existe una proposición de mejora al Código de la Niñez y Adolescencia enviada el 18 de mayo de 2017 a la Asamblea Nacional, por parte del expresidente de la República del Ecuador Rafael Correa. En el artículo 126 del Capítulo II sobre custodia compartida se reconocen un conjunto de disposiciones sobre las cuales se hará efectiva la tenencia de los hijos menores por parte de sus progenitores. Estas disposiciones se especifican seguidamente:

1. Periodo de convivencias
2. Periodo de descansos y días festivos de los menores
3. Lugares de convivencia con los infantes en cada uno de los periodos

Esta obra está bajo una licencia *Creative Commons* de tipo (CC-BY-NC-SA).

Grupo Editorial "ALEMA-Pentaciencias" E-mail: alema.pentaciencias@gmail.com

4. Instrumentos para que se garantice de manera efectiva el bienestar y seguridad de los niños, así como su desarrollo integral favorable
5. Regímenes de visita y comunicaciones cuando el periodo de convivencias sea prolongado

Como se abordó, actualmente la legislación ecuatoriana regula la patria potestad, la cual se restringe únicamente a especificar los derechos que tienen los progenitores respecto a sus hijos cuando estos tienen minoría de edad, pero no se cuenta con la especificación de cómo debe ejercerse la patria potestad. Por consiguiente, la tenencia compartida es un medio idóneo para fortalecer las relaciones materno y paterno filiales.

Sin embargo, ¿es posible tener en la legislación del Ecuador la figura legal de la tenencia compartida? La tenencia compartida involucra todo lo asociado con la relación entre la madre, el padre y el niño menor de edad, en condiciones de ruptura matrimonial de los progenitores, que además del cuidado físico también está el cuidado de la parte abstracta del protegido, y que éste cuidado no solo le corresponde a uno de los dos padres, sino a los dos progenitores. No obstante, en la legislación ecuatoriana se ha limitado la custodia compartida a un intercambio entre pensión alimenticia y visitas. Esta situación afecta el crecimiento y desarrollo de los infantes, quienes son los que se ven afectados a raíz de la separación o divorcio de sus progenitores, vulnerándose así varios derechos humanos fundamentales.

Para poder implementar la tenencia compartida es importante que el Estado ecuatoriano reconozca los distintos modelos de familias que actualmente existen. Del mismo modo, debe velar por la igualdad de género respecto a las responsabilidades en relación a los hijos, que dentro del interés superior del niño está el derecho a que se tenga un núcleo familiar y que no se le separe del mismo, sin que esto implique que todos deban vivir bajo el mismo techo. La tenencia compartida debe ser regulada, aunque los progenitores no se pronuncien al respecto en sus demandas de divorcio, es un derecho implícito de los hijos; excepto en los casos que se vean en riesgo la integridad física, sexual, emocional y psicológica del menor de edad o que el niño, niña y adolescente exprese su negativa.

Lo antes abordado permite comprobar que aún existen brechas en la legislación en Ecuador para la adopción de la custodia compartida, en lo concerniente a igualdad de derechos, así como en otros aspectos como las custodias monoparentales y exclusivas, y que se reconozcan las distintas modalidades de familias actuales. Así mismo, se evidencia un desconocimiento de la población con respecto a sus ventajas y las alternativas posibles para que se pueda garantizar la participación con igualdad de los padres en la protección y cuidado de los menores de edad, una vez dado por terminado la unión marital. Se hace hincapié nuevamente en la necesidad de proteger a los infantes en todo este proceso, como sujeto más vulnerable y el cual merece vivir en un entorno de felicidad, armonía y desarrollo.

En este tema surge otra interrogante ¿Cómo precautelar la custodia compartida en parejas que no mantienen ni siquiera una unión de hecho ante la ley? Si es el caso que hubiesen mantenido una “Unión de Hecho” y esta se termina ¿Es un notario el que está investido de la autoridad para que precautele el interés superior del

Esta obra está bajo una licencia *Creative Commons* de tipo (CC-BY-NC-SA).

Grupo Editorial “ALEMA-Pentaciencias” E-mail: alema.pentaciencias@gmail.com

niño a través de la tenencia compartida?, son estos aspectos los que evidencian la ausencia de legislación sobre la custodia compartida en Ecuador.

Etapa 2. Análisis de los cuestionarios aplicados a familias funcionales y fraccionadas para evaluar la temática de la custodia compartida

Se destaca, en primer lugar, por las respuestas obtenidas, el reactivo 1. Como se observa en la figura 4, hace referencia a si la legislación vigente sobre los infantes engloba de forma adecuada el principio de responsabilidad compartida por los progenitores. El 77.38% de los encuestados estuvieron completamente de acuerdo con la afirmación. Sin embargo, no conocen con detalle las características que tiene en su beneficio la tenencia compartida. Un encuestado agregó que no evidencia mejoría en la aplicación de esta normativa, si bien, él solo observa que por lo general lo que sucede es que el niño se queda con uno de los dos progenitores, comúnmente las madres, mientras que al otro solo se le regulan sus visitas, de manera que se establezca una relación y contacto adecuado y continuo con sus hijos.

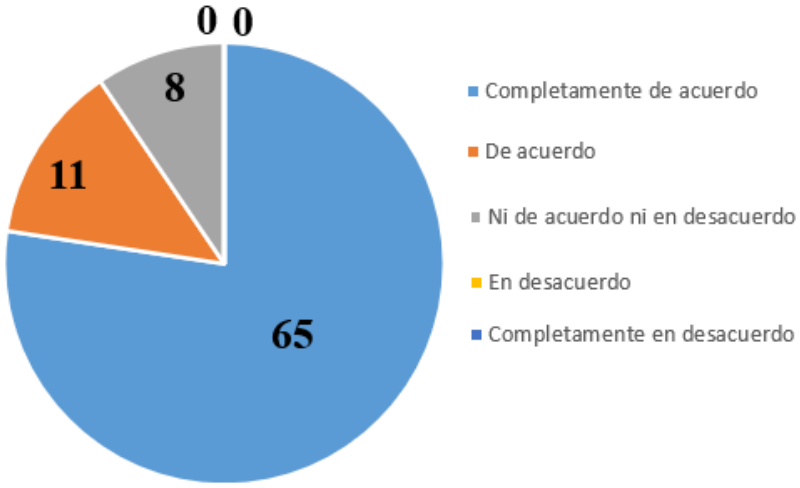


Figura 4. Análisis descriptivo de las respuestas dadas al reactivo 1 del cuestionario aplicado a familias funcionales y fraccionadas para evaluar la temática de la custodia compartida en Ecuador.

A continuación, en la figura 5 se hace alusión al reactivo 3, el cual se refiere a si se considera como muy pertinente que se tenga en consideración la figura de la tenencia compartida en las normativas ecuatorianas. El 91.67% de los encuestados estuvo completamente de acuerdo con la afirmación. Sobre todo, se evidencia la alta aceptación, a pesar de que la legislación no contempla del todo su aceptación, tema en que se debe continuar trabajando.

Algunos encuestados adicionalmente refieren que sí es beneficioso, por lo cual deben establecerse las condiciones específicas para que se pueda lograr, ya que no es justo que solo un progenitor tenga el derecho total, en una sociedad donde la familia es tan importante. Otros encuestados afirman además que sería muy

Esta obra está bajo una licencia *Creative Commons* de tipo (CC-BY-NC-SA).

Grupo Editorial "ALEMA-Pentaciencias" E-mail: alema.pentaciencias@gmail.com

favorable que los niños puedan estar con uno de sus progenitores la primera mitad de la semana y la segunda parte de la semana puedan estar con el otro, con lo cual no se perdería la convivencia.

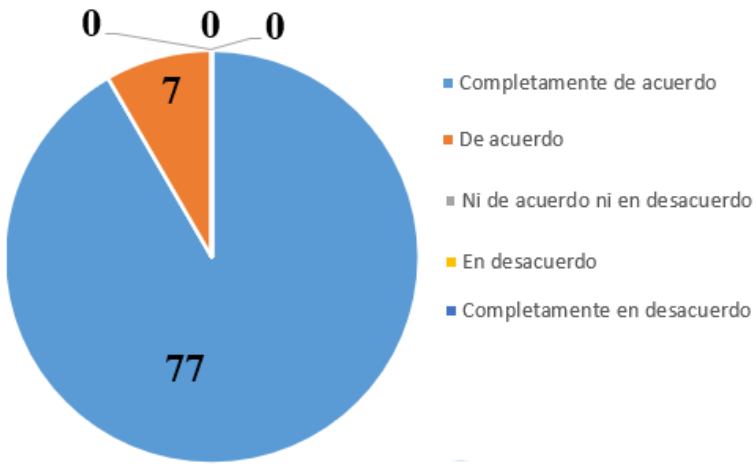


Figura 5. Análisis descriptivo de las respuestas dadas al reactivo 3 del cuestionario aplicado a familias funcionales y fraccionadas para evaluar la temática de la custodia compartida en Ecuador.

Finalmente, en la figura 6 se muestran las respuestas al reactivo 5, el cual se refiere a los principales derechos que se consideran que se están violando al no haber igualdades al momento de cumplirse con los deberes como madres y padres. Con un 96.43% los encuestados consideran que el derecho a vivir en condiciones de bienestar es el más afectado. A esto le sigue, con un 91.67%, el derecho a un sano crecimiento y bienestar. Con un 90.48% se encuentra el principio de interés superior del niño. Los problemas matrimoniales de los progenitores afectan grandemente al infante, por lo que brindarle protección y amor constituye lo más importante.

Esta obra está bajo una licencia *Creative Commons* de tipo (CC-BY-NC-SA).

Grupo Editorial "ALEMA-Pentaciencias" E-mail: alema.pentaciencias@gmail.com

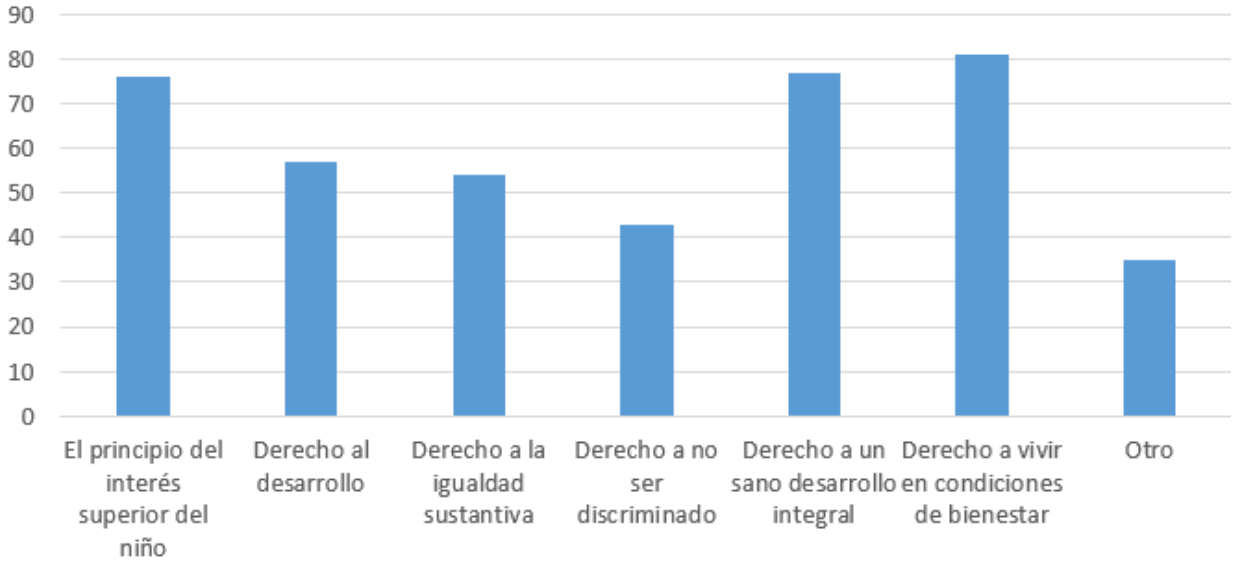


Figura 6. Análisis descriptivo de las respuestas dadas al reactivo 5 del cuestionario aplicado a familias funcionales y fraccionadas para evaluar la temática de la custodia compartida en el Ecuador

Conclusiones

Una vez desarrollado este estudio, se puede concluir que se cumplió de manera satisfactoria con el objetivo general de la investigación propuesto, ya que se realizó un análisis profundo de la literatura identificada en la República del Ecuador sobre las legislaciones existentes en el país en materia de custodia compartida de infantes.

Así mismo, en el establecimiento de los resultados se hizo alusión al derecho comparado, para el análisis de legislaciones de países como Chile, Francia y España, considerándose que la custodia compartida en donde ambos progenitores tienen igualdad de derechos y condiciones en la salvaguarda de los infantes es la norma general que debe aplicarse. Sin embargo, en el Ecuador aún se tiene que profundizar mucho más en este sentido, para que se aplique con igualdad de derechos, sin discriminación. Del mismo modo, se debe abogar para que en este proceso tan traumático que constituye la separación matrimonial, el niño menor de edad no sufra en lo referente a la determinación de la custodia, si bien necesita de la presencia físico-emocional de ambas figuras, el padre y la madre.

Adicionalmente, en el análisis de las encuestas aplicadas a ciudadanos ecuatorianos se constataron diversos problemas asociados con las custodias monoparentales y exclusivas, dándole relevancia a las legislaciones sobre custodia compartida. Por todo ello, se concluye que se necesita hacer una reforma a la normativa existente en el Ecuador, donde se reglamente la forma en que se debe aplicar la custodia compartida, con el fin de que se cumpla con la participación activa, equitativa y permanente en el desarrollo con integralidad de

Esta obra está bajo una licencia *Creative Commons* de tipo (CC-BY-NC-SA).

Grupo Editorial "ALEMA-Pentaciencias" E-mail: alema.pentaciencias@gmail.com

la vida de los infantes por parte de ambos padres de niños menores de edad. De esta forma, el estado estaría garantizando el cumplimiento de este derecho fundamental expresado en la Carta Magna, lo cual afectaría de manera significativa y sobre todo positiva a la sociedad ecuatoriana.

Además, en la aplicación de encuestas se constató que la institución del matrimonio en el Ecuador va perdiendo protagonismo en los jóvenes con el pasar de los años. Se constata la disminución significativa de matrimonios, unido al crecimiento sostenido de divorcios, los cuales alcanzan hasta el 60% de las parejas casadas en los primeros 2 a 6 años. Además, el régimen vigente de custodias monoparentales es el motivo de mayor peso para que se produzcan desavenencias entre las ex parejas, lo que conlleva a la mayoría de los conflictos en el ámbito legal. Del mismo modo, se evidencia que existen desconocimientos en todos los órdenes con relación a las custodias compartidas, como son sus particularidades, características y ventajas, siendo de las alternativas más viables en la actualidad para que se pueda propiciar participaciones más equitativas de cada una de las figuras materna y paterna en la protección de los menores, impactando de manera positiva en su desarrollo cognitivo y sentimental estable a futuro.

Para trabajos futuros se recomienda la realización de estudios en los que se pueda evidenciar la connotación negativa que tienen las tendencias generalizadas de dar las custodias monoparentales a las madres, en detrimento del derecho que tiene el infante y su padre. Del mismo modo, se recomienda la difusión de las características, particularidades y ventajas que tiene la figura de la tenencia compartida para que se garantice el derecho de cada progenitor, así como que se cumpla también el deber de cada uno de ellos con responsabilidad, con el fin de propiciar un crecimiento con calidad al infante. Por último, se considera que se deben analizar con detenimiento las tendencias y pensamientos actuales existentes en donde se victimiza a la madre una vez se disuelve el matrimonio, así como las leyes y normativas que protegen estas posiciones carentes de derechos para las figuras paternas y maternas. De esta manera, se pudiera construir un nuevo ambiente donde prevalezca la equidad, la cual beneficiará al niño y la aplicación de la custodia compartida.

Referencias

Castillo, E. M. V. (2019). Ventajas de la custodia compartida en tiempos de desintegración familiar en el Ecuador. *Dominio de las Ciencias*, 5(2), 512-535.

Código de la niñez y adolescencia. (2003). *Registro Oficial 737*. Quito: Congreso Nacional del Ecuador. Obtenido de https://www.gob.ec/sites/default/files/regulations/2018-09/Documento_C%C3%B3digo-Ni%C3%B1ez-Adolescencia.pdf

Constitución de la República del Ecuador. (2008). *Registro Oficial 449*. Quito: Asamblea Nacional del Ecuador. Obtenido de https://www.defensa.gob.ec/wp-content/uploads/downloads/2021/02/Constitucion-de-la-Republica-del-Ecuador_act_ene-2021.pdf

Cristo, N. M., Pérez, J. F. R., y Izaguirre, L. V. (2020). Estrategia de entrenamiento y acompañamiento a usuarios para el Sistema de Información Hospitalaria XAVIA HIS. *Revista Cubana de Informática Médica*, 12(1), 76-91.

Esta obra está bajo una licencia *Creative Commons* de tipo (CC-BY-NC-SA).

Grupo Editorial "ALEMA-Pentaciencias" E-mail: alema.pentaciencias@gmail.com

Declaración de los Derechos del Niño. (1959). *Doc. A/4354*. Ginebra: Organización de Naciones Unidas. Disponible en: https://www.oas.org/dil/esp/Declaraci%C3%B3n%20de%20los%20Derechos%20del%20Ni%C3%B1o%20Republica%20Dominicana.pdf

Delgado, V. (2018). La tenencia compartida en el Ecuador, ¿una necesidad?. *Espirales revista multidisciplinaria de investigación*, 2(19), 30-39.

Gavilánes, A. E. S. (2016). *La custodia compartida y el interés superior de los niños y niñas* [Tesis de Licenciatura. Universidad Técnica de Ambato, Ecuador]. Disponible en: http://repositorio.uta.edu.ec/handle/123456789/18027

Lara, J. M. E. (2014). La guarda y custodia compartida tras la reforma del art. 92 CC por la Ley 15/2005. Sus consecuencias prácticas. *La Ley Derecho de Familia: Revista jurídica sobre familia y menores*, (1), 59-65.

López, R. (2016). Legislación sobre custodia compartida en España: situación actual. *Anuario Del Centro de La Universidad Nacional de Educación a Distancia En Calatayud*, 22, 179-192.

Luelmo, A. D. (2007). La supresión de las causas de separación y divorcio en la ley 15/2005 y sus repercusiones en el Derecho Civil. *Rev. Jurídica Castilla & León*, 13, 53.

Maldonado, T. D. B. (2017). Insuficiencia jurídica del Código Orgánico de la Niñez y la Adolescencia con respecto a las reglas del artículo 106 en cuanto a regular la figura de tenencia compartida de los padres, Régimen de visitas y prohibiciones. Necesidad de insertar su tipificación [Tesis de Licenciatura. Universidad Nacional de Loja, Ecuador]. Disponible en: https://dspace.unl.edu.ec/jspui/bitstream/123456789/19030/1/Tesis%20Lista%20Tayra.pdf

Martínez, J. (2017). *La vulneración del principio del interés superior del niño y la custodia compartida de los hijos en situaciones de crisis familiar* [Tesis de Licenciatura. Universidad de Los Hemisferios, Quito, Ecuador]. Disponible en: http://dspace.uhemisferios.edu.ec:8080/xmlui/handle/123456789/739

Mera, B. F. F. (2017). *Custodia compartida desde el interés superior del niño* [Tesis de Licenciatura. Universidad de los Hemisferios, Quito, Ecuador]. Disponible en: http://dspace.uhemisferios.edu.ec:8080/jspui/handle/123456789/716

Ministerio de Justicia. (1998). Modifica el código civil y otros cuerpos legales en materia de filiación. Ley 19585. Valparaíso: Congreso Nacional de Chile. Disponible en: https://www.bcn.cl/leychile/navegar?idNorma=126366

Morales, M. D. M. (2017). *Situación actual de la regulación de pensión alimenticia y custodia compartida de menores en Ecuador* [Tesis de Licenciatura, Universidad de las Américas, Quito, Ecuador]. Disponible en: https://dspace.udla.edu.ec/handle/33000/8054

Esta obra está bajo una licencia *Creative Commons* de tipo (CC-BY-NC-SA).

Grupo Editorial "ALEMA-Pentaciencias" E-mail: alema.pentaciencias@gmail.com

Mosquera, G. A. O. (2017). *Análisis de la custodia compartida en Ecuador* [Tesis de Licenciatura. Universidad de los Hemisferios, Quito, Ecuador]. Disponible en: http://dspace.uhemisferios.edu.ec:8080/xmlui/handle/123456789/755

Paredes, N. V. P. (2017). *Custodia Compartida: Un nuevo régimen de protección del derecho de las niñas, niños y adolescentes en la Legislación Ecuatoriana* [Tesis de Licenciatura. Universidad Central del Ecuador, Quito, Ecuador]. Disponible en: http://www.dspace.uce.edu.ec/handle/25000/8817

Pérez, J. F. R., Torres, V. G. L., Castillo, S. A. H., y Valdés, M. M. (2021). Lean Six Sigma e Industria 4.0, una revisión desde la administración de operaciones para la mejora continua de las organizaciones. UNESUM-Ciencias. Revista Científica Multidisciplinaria, 5(4), 151-168. https://doi.org/10.47230/unesum-ciencias.v5.n4.2021.584

Sánchez, F. S. O., Constante, I. J. H., y Pincay, E. W. V. (2021). Análisis de la responsabilidad mutua en pensiones alimenticias en el Ecuador. *Polo del Conocimiento: Revista científico-profesional*, 6(12), 11.

Smaranda, A. I. (2019). *La custodia compartida: análisis de la situación actual y su desarrollo jurisprudencial*. UCrea, Repositorio Abierto de la Universidad de Cantabria. Disponible en: https://repositorio.unican.es/xmlui/handle/10902/17437

Solsona, M., y Cosp, M. A. (2019). Una (a) ventura del saber sobre la custodia compartida. *Encrucijadas: Revista Crítica de Ciencias Sociales*, (18), 2.

Tapia, L. S. C. (2016). *El Interés Superior del Niño Frente a la Custodia Compartida en la Legislación Ecuatoriana* [Tesis de Licenciatura. Universidad del Azuay, Ecuador]. Disponible en: https://dspace.uazuay.edu.ec/handle/datos/5938

Tapia, O. P. V., y Vargas, C. G. A. (2022). *La custodia compartida en la legislación del Ecuador* [Tesis de Licenciatura, Universidad de Guayaquil, Facultad de Jurisprudencia Ciencias Sociales y Políticas]. Disponible en: http://repositorio.ug.edu.ec/handle/redug/60419

Torres, J. J. A., y Silva, J. I. P. (2021). *Breve estudio de la custodia compartida dentro del marco constitucional del Ecuador* [Tesis de Licenciatura, Universidad de Guayaquil, Facultad de Jurisprudencia y Ciencias Sociales y Políticas]. Disponible en: http://repositorio.ug.edu.ec/handle/redug/57952

Vega, D. A. G. (2019). *Análisis de la tenencia de los hijos menores de edad, y la posibilidad de una reforma que permita la custodia compartida en Ecuador* [Tesis de Licenciatura, Universidad Católica de Santiago de Guayaquil, Ecuador]. Disponible en: http://201.159.223.180/handle/3317/13015

Vistín-Castillo, E. (2019). Ventajas de la custodia compartida en tiempos de desintegración familiar en el Ecuador. *Revista Científica Dominio de la Ciencias*, 512-535.

Esta obra está bajo una licencia *Creative Commons* de tipo (CC-BY-NC-SA).

Grupo Editorial "ALEMA-Pentaciencias" E-mail: alema.pentaciencias@gmail.com