

**INTERNATIONAL SCIENTIFIC CONFERENCE ON BEST INTEREST OF THE CHILD AND SHARED PARENTING. DECEMBER 2-3, 2019. MÁLAGA, SPAIN**

**ABSTRACT ACADEMIC SESSIONS**

**1st Academic Session: Best interest of the child and shared parenting.**

**“FAMILY STRUCTURE, PARENTAL PRACTICES AND CHILD SUBJECTIVE WELL-BEING IN POST-DIVORCE SITUATIONS: THE CASE OF SHARED PARENTING.”**

Almudena Moreno Mínguez. Associate Professor of Sociology. Universidad de Valladolid;  
Marta Ortega Gaspar. Senior Lecturer in Sociology. Universidad de Málaga; Ana María López Narbona. Lecturer in Sociology. Universidad de Málaga.

The main objective of the present study is a critical literature review on the sociological empirical studies focused on shared care (shared-parenting, joint custody, joint physical custody...) and its effects on children's wellbeing (best interest of the child or BIC, subjective wellbeing, satisfaction...), in Spain between years 2015-2019. The current context of social and family changes are embedded in the so-called Second Demographic Transition with phenomena such as the emergence of new gender roles divisions, the decline of the male breadwinner family model and new parenthood styles (Creighton, 1999; Crompton ed., 1999; Flaquer et al., 2018, Lewis, 2001). In this context, separations and divorces tend to increase, which results in a growing concern about children's well-being. Although there is a growing interest in the study of the consequences of shared care on children's well-being, our work has identified many important deficiencies in the literature concerning children's shared care in cases of marriage dissolution. In the first place, there is an important lack of empirical studies. Second, the concepts used are not clearly defined, nor used. Third, there are not enough databases. Fourth, studies should take into account how parents' wellbeing impact on children's best interest. Finally, there are no indicators or indexes solidly based on theoretical foundations. Our main conclusion is that all these gaps need to be addressed in order social policies concerning children's care models to be efficient and in the best interest of the children.

**2nd Academic Session: Socioeconomic profile of shared parenting.**

**“SHARED CUSTODY AS A SOCIAL CONSTRUCTION IN CHANGING PROCESS.”**

Raúl Ruiz Callado

## Resumen

La investigación aborda el tema de la custodia compartida en relación con uno de los criterios tenidos en cuenta por los tribunales de familia: las preferencias infantiles. Esta investigación pretende conocer las preferencias de los menores en relación con sus progenitores y cuidadores en la atención de sus necesidades. Una vez conocidas estas preferencias, se exploran sus diferencias según la edad y el sexo de los menores y se relacionan con el tipo de custodia atribuida por el Juzgado de Familia.

Se realizó un análisis de contenido de un total de 136 expedientes judiciales tramitados en los Juzgados de Familia de Alicante (España) entre los años 2014 y 2016. Los resultados muestran que las madres son reclamadas en mayor medida que los padres. No obstante, los padres adoptan un papel activo en cuestiones lúdicas y en su seguridad. Las preferencias de los menores tienen relación con la custodia compartida y dependen más del sexo de los hijos que de su edad.

Palabras clave: Custodia compartida; preferencias de los menores, cambio social, divorcio, corresponsabilidad.

Enlace web publicación. <http://rua.ua.es/dspace/handle/10045/93497>

## **Propiedades sociométricas del cuestionario de arraigo familiar en supuestos de custodia compartida disputad**

### **Resumen**

El objetivo de esta investigación fue construir una escala válida y confiable que midiera el arraigo familiar de los menores cuyos padres se encuentran en trámites de divorcio cuando la custodia compartida es una cuestión disputada en el Juzgado de Familia. Se estudiaron las propiedades sociométricas de la escala y se relacionaron sus dimensiones con la variable tipo de custodia.

La hipótesis de trabajo que se plantea es que los menores en custodia compartida encuentran puntuaciones de arraigo familiar similares en el domicilio paterno y materno. Se trabajó con una muestra de 115 menores entre seis y diecisiete años de edad provenientes de familias en proceso de divorcio en los Juzgados de Familia de Alicante durante el periodo comprendido entre junio de 2013 y diciembre de 2017.

El instrumento resulta válido y confiable, adaptado a la población y al contexto judicial. Todas sus dimensiones relacionan con la custodia compartida.

**Palabras clave:** custodia compartida, arraigo familiar, divorcio.

## **SOCIAL FACTORS ASSESSMENTS IN CASES OF SHARED CUSTODY DISPUTED."**

Rafael Alcázar Ruiz.

### **Resumen**

El objetivo de esta investigación fue construir una escala válida y confiable que midiera el arraigo familiar de los menores cuyos padres se encuentran en trámites de divorcio cuando la custodia compartida es una cuestión disputada en el Juzgado de Familia. Se estudiaron las propiedades sociométricas de la escala y se relacionaron sus dimensiones con la variable tipo de custodia.

La hipótesis de trabajo que se plantea es que los menores en custodia compartida encuentran puntuaciones de arraigo familiar similares en el domicilio paterno y materno. Se trabajó con una muestra de 115 menores entre seis y diecisiete años de edad provenientes de familias en proceso de divorcio en los Juzgados de Familia de Alicante durante el periodo comprendido entre junio de 2013 y diciembre de 2017.

El instrumento resulta válido y confiable, adaptado a la población y al contexto judicial. Todas sus dimensiones relacionan con la custodia compartida.

**Palabras clave:** custodia compartida, arraigo familiar, divorcio.

**Acceso artículo:** <http://rua.ua.es/dspace/handle/10045/82067>

### **3rd Academic Session: Shared parenting as preventive of parental alienation, and sociology.**

## **SHARED PARENTING AS PREVENTATIVE OF PARENTAL ALIENATION**

Edward Kruk, Ph.D.,

### **Abstract**

**1. Impact of Parental Alienation as a Form of Family Violence and Child Abuse:** The devastating impact of parental alienation on children and targeted parents; parental alienation as a form of child abuse and family violence.

**2. Intervention:** What research tells us in regard to effective legal and mental health interventions in situations of parental alienation, including therapeutic programs such as family reunification, public education, family mediation, and parenting coordination; child protection response; and legal sanctions for contact refusal.

3. **Prevention:** What research tells us in regard to a **rebuttable legal presumption of equal shared parenting** as a primary intervention to address parental alienation: the implementation of a rebuttable legal presumption of shared parenting as the foundation of family law reform.

## **"LEGISLATION, DIVORCE AND SHARED PARENTING".**

Diego Becerril Ruiz, José Jiménez Cabello

### REFORMAS LEGALES Y CUSTODIA COMPARTIDA

#### RESUMEN

La última década y media ha registrado transformaciones significativas de la legislación sobre las rupturas matrimoniales. De las reformas con mayor impacto ha sido la de poder otorgar custodia compartida. No obstante, si bien las regulaciones no han cesado de promulgarse, no existe un estudio, como el presente, que relacione la legislación con la presencia de la custodia compartida en España. La fuente de datos utilizada es la Encuesta de Nulidades, Separaciones y Divorcios del INE, analizada a partir de sus microdatos. Se concluye que la presencia de una ley específica impulsa las custodias compartidas, si bien aumenta en aquellas Comunidades Autónomas donde su existencia era superior con anterioridad. Ahora bien, otras variables intervienen en la presencia de custodias compartidas, como confirman los casos de Baleares o Comunidad Valenciana.

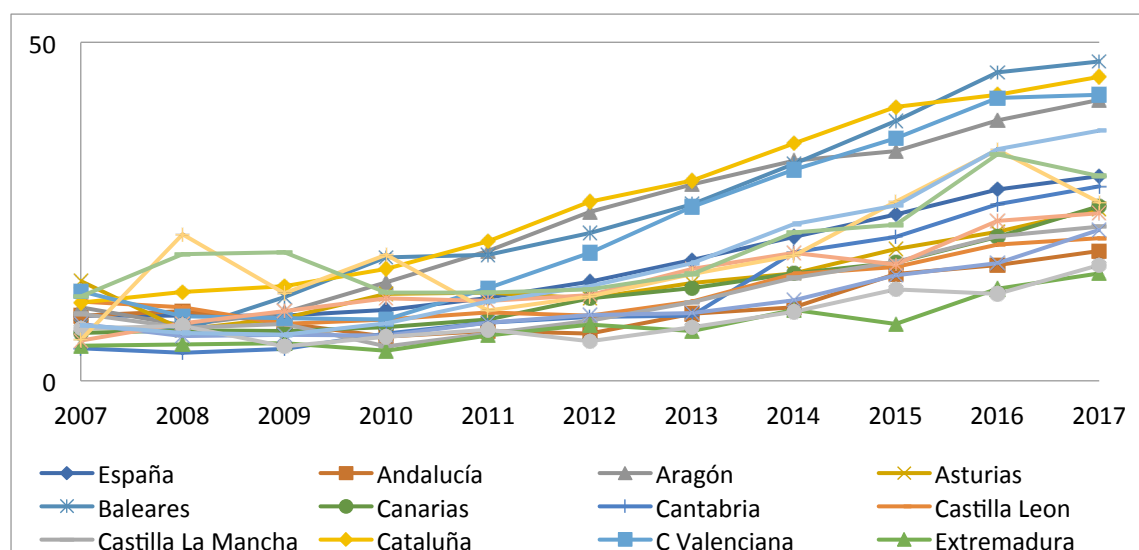
Palabras clave: Ruptura matrimonial; Divorcio; Custodia compartida; Legislación familiar.

#### ABSTRACT

The last decade and a half have registered significant changes in the legislation on marital ruptures. The reforms with the greatest impact have been to grant joint custody. However, although the regulations have not ceased to be promulgated, there is no study, such as this one, that relates the legislation to the presence of joint custody in Spain. The data source used is the INE Survey of Nullities, Separations and Divorces, analyzed from its microdata. It is concluded that the presence of a specific law drives joint custody, although it increases in those Autonomous Communities where its existence was previously superior. However, other variables are involved in the presence of shared custodians, as confirmed by the cases of the Balearic Islands or the Valencian Community.

Keywords: Marriage break; Divorce; Shared custody; Family legislation.

Gráfica II. Evolución de la custodia compartida por CC.AA. (%)



Fuente: Elaboración propia a partir de datos de la ENSD

#### **4th Academic Session: Recent evolution of shared parenting in a comparative scenario**

### **SHARED PARENTING AFTER SEPARATION AND DIVORCE IN EUROPE**

Lluís Flaquer

The recent development of shared residence after divorce in many European countries can be interpreted as an expression of the decline of the male breadwinner family model (Creighton, 1999; Crompton ed., 1999; Lewis, 2001). Sole legal custody may be taken as a reflection of the traditional family model by which the children were cared for by the mother at home while the father's main responsibility was earning money. This distribution of tasks between the breadwinning husband and the caring wife in postdivorce families is increasingly out of touch with reality in a society where most mothers from intact families are economically active and a growing number of fathers are taking care of their children at home (Lewis et al, 2008; Gracia, 2014; Flaquer et al, 2016). In the last two decades there has been an accumulation of positive evidence on the benefits of joint physical custody and this has attracted a great deal of attention on it both from the academia and the public opinion. A good amount of research has been carried out on different legal and social aspects including previous parental track record, conflict between parents, the use of mediation, legal presumption, psychological adjustment and various child well-being outcomes such as peer relations, school achievement, reported stress, risk behaviour, mental health, health-related problems, life satisfaction and living conditions (Lamb et al 1997; Bauserman 2002; Harris-Short 2010; Trinder 2010; Fehlberg et al 2011; Nielsen 2011; Picontó ed 2012; Kruk, 2012; Bjarnason et al 2012; Bergström et al 2013; Fransson et al 2017, 2018). Shared physical custody after marriage break-up seems to constitute a health protective factor for adolescents' health and problem behaviour. Adolescents living

in shared physical custody had slightly higher rates of risk behaviour compared with adolescents from two-parent families, but significantly lower rates than their counterparts from single-parent families (Carlsund et al, 2013). However, with the exception of the Nordic countries where there has been a widespread use of shared residence for many years, information about the matter is scarce and the evidence is not conclusive in all countries. We need to know more about the quality of different types of custody, including the actual practices that constitute their main features (distribution of children's time between father and mother homes, distance and patterns of commuting between homes, levels of father and mother commitment and involvement, regular payment of child maintenance, if any, advance payments of child support, etc.). The paper will deal with a critical review of the literature on shared parenting after separation and divorce in Europe including the sociodemographic profiles of parents and children living in two homes in contrast to other living arrangements, the factors underlying its progress as well as some of its outcomes for children. The paper will conclude with a number of reflections on the challenging institutional legitimation of shared parenting after divorce, which will require not only the building of a fresh parental value consensus and social awareness among families but also the emergence of new social and economic arrangements.

## **SHARED PARENTING IN THE COCHEM COURT PRACTICE**

Jürgen Rudolph

### **ABSTRACT**

referring shared parenting conference in Malaga, 2nd and 3rd of December 2019

“Cochem model”: Everybody refers nobody transfers

In several European countries – including above all Germany - there is to be observed a trend towards increasing number of loss of a parent after separating or at least a significant restriction of the relationship to a parent.

The Council of Europe has dealt with this phenomenon in its resolution from 2nd October 2015 “Equality and shared parental responsibility” (2079/2015). In it the Council demands under point 5.9. “encouraging multidisciplinary co-operation based on the ‘Cochem model’ “.

The impulse lecture presents the long experience of the co-founder of the Cochem model with its promotion and practice in divorce proceedings. This practice, which is an effective tool that protects children’s interests in conflict situations such as a divorce or separation of their parents, is presented as an interdisciplinary co-operation. Treatment scale is the child perspective. It has proven to be very effective for all parties, i.e. the children, parents, judges, attorneys, legal experts, counselling clinics or the departments for the social and legal protection of children. The main goal of the practice is saving children’s relationship to both parents, creating such conditions for the partners, who are getting divorced or separated, to be able to act together as parents. That does not mean it will lead to restoring the

family situation before separating, but it will create a new situation, where the parents are willing to make a common decision, where they will consider the best interests and desires of their child. The significance of early intervention during the conflicts of separating parents is explained which, in case it is properly used and with the cooperation of the participating professions/institutions it can prevent not only the escalation of the conflict but also leads to a change in the behavior of the parents in favor of the child's best interests. To ensure the establishment of the necessary standards for such a practice, and above all, to introduce it, it is essential to establish the legal conditions that would ensure the education of the professions involved in this conflict, and the organization of the individual working places to enable an interdisciplinary networking.

Keywords: Interdisciplinary co-operating professions/institutions (Cochem Model) – regulations saving children's relationship to both parents – curatorial courts – family conflicts – prevention

### **5th Academic Session. Alternative Dispute Resolution on shared parenting and Joint Parenting Plan**

#### **MEDIATION AND SHARED PARENTING**

Hildegund Sünderhauf

Connection between the chance of success in legal proceedings and the success of mediation: why a legal presumption for shared parenting will lead to de-escalation

Prof. Dr. jur. Hildegund Sünderhauf In the discussion about legal or court ordered mandatory mediation in Europe we often refer to the positive experiences with mandatory mediation in Australia and other countries. The success of family mediation has to be considered within the legal framework about equal parental responsibility. I will explain the Australian procedure of family conflict at the work of family relationship centers in connection with the family law reform 2006 that introduced the legal presumption for shared parenting. I show the legal and social development after 2006 in Australia. The legal presumption for shared parenting is the „condition sine qua non“ for successful mandatory mediation – particularly in high conflict separation and divorce. Under a „classic“ living model for separated families - in which mostly mothers care for children and fathers pay and have occasional visits - mandatory mediation by law (or court ordered) will not move anything and there will be no de-escalation from mediation. From these considerations I will draft legislative needs.

#### **JOINT PARENTING PLAN AND SHARED PARENTING”. “PLAN DE PARENTALIDAD EN RELACIÓN CON LA GUARDA CONJUNTA**

Belén Casado Casado

In 2005 the law was reformed to establish the possibility that shared custody of the child could be granted in cases of separation or divorce, this legal figure has undergone a frantic evolution. It continues to be a much-debated measure, with a lot of media repercussions, which continues to cause a huge social upheaval. At that time, the shock that could cause was not appreciated, when the rule merely included what some Supreme Court rulings had already been admitted, the possibility that the child would be cared for by both parents in a more equal way, sharing attention times and activities, broadening the core of the paternal relationship to make the child least affected by the breakup. The joint guard would allow the child to have a greater relationship with his parents even if they no longer lived together. Social reality demanded a rule that considered the existence of parents more involved in the care of their children, and that the automatic custody of the child for the mother was ruled out, as well as the figure of the father as a mere visiting parent.

A new term appears, that of parental co-responsibility and the economic crisis situations of the country. In this way, the battle towards shared custody was served. The lawsuits calling for the joint guardianship of the child increased, some flagging the term "parental co-responsibility" "parental responsibility", thus coining the originality of the new term and the fashion for the fresh and recent, more when modernity is also reflected in autonomous territory by the adoption of rules on this subject.

Today's jurisprudence speaks of shared custody as a normal and desirable measure, and this "normality" is posed as contrary to exceptional; and the principle of the Higher Interest of the Child, as well as the inclusive role of the Jurisprudence of complementing the legal order, are raised as interpretative pillars towards a different conception, by the existence of a law totally surpassed by the social reality.

Related to the "parental co-responsibility" term, the so-called "Parental Co-responsibility Plan" appears with content referring to the realization or distribution of functions inherent in the exercise of parental authority.

The Parentality Plan becomes a tool to facilitate the exercise of custody, among other things. In this way, the nuclear points of the Plan are: sharing of periods of coexistence in cases of shared custody and sharing of stays in cases of single-parent custody, the residence or domicile of the child, the form of exercise in general of the responsibilities right of information and decision-making power on matters relating to the child as domicile, general aspects that have to do with their education as well as school choice, health and religious or ideological issues. It also refers to an obligation to communicate between parents on matters relating to the child to satisfy the right of information that they both have.

In recent years, courts have upheld shared custody claims in most cases, due to consideration as a rule of general application with exceptions.

**6th Academic Session: Spanish perspective.**



**“MAINTENANCE GUIDELINES IN CASE OF SHARED PARENTING.”**  
**“DERECHO DE ALIMENTOS EN EL SUPUESTO DE GUARDA CONJUNTA”**

María Luisa Moreno-Torres.

**Consideraciones previas**

El tema del que se trata en esta ponencia es el del deber de los padres de atender las necesidades materiales de sus hijos menores de edad, un deber que en el ordenamiento jurídico español se conoce con el nombre de “alimentos”.

Los padres están obligados a procurar a sus hijos los recursos necesarios para cubrir todas sus necesidades, con la amplitud que permitan sus circunstancias económicas. El deber de alimentos posee un carácter instrumental, pero no está orientado a la subsistencia, sino al desarrollo de la libre personalidad del hijo.

Puesto que la no convivencia de los padres no altera las obligaciones de estos respecto de sus hijos menores, hay que entender que cada uno de los progenitores tiene, individualmente, un deber de alimentos y, también, un deber de cuidado. Aunque es el primero el que aquí interesa, conviene poner de manifiesto la relación entre uno y otro, en un doble sentido:

-El deber de cuidado tiene un valor económico. Consecuentemente, si uno de los progenitores se ocupa de la atención personal de los hijos con más intensidad que el otro, su aportación material habrá de ser menor. En otras palabras, hay una relación entre el deber de cuidado y la *medida* de los alimentos.

-La modalidad de custodia incide en el *modo* de cumplimiento del deber de asistencia material.

El deber de alimentos admite diversas modalidades de cumplimiento. En los supuestos de convivencia de los dos progenitores con el hijo, siempre tiene lugar el cumplimiento directo. En cambio, faltando esa convivencia, pueden presentarse una mayor variedad de situaciones, en las que tiene cabida también el cumplimiento indirecto, esto es, el que se realiza mediante aportaciones dinerarias de un progenitor a otro, que es quien se encarga de proveer a las necesidades.

Los supuestos de custodia compartida son compatibles con ambos tipos de cumplimiento, el directo y el indirecto. Es importante destacar que los recursos materiales que durante el tiempo de estancia con uno de los progenitores este utiliza para satisfacer las necesidades de los hijos no tienen que ser necesariamente aportados por él mismo, pudiendo muy bien proceder del otro progenitor.

**El deber de alimentos de los padres en los casos de custodia compartida en el Derecho español. Situación actual.**

Una vez aclaradas las relaciones entre los deberes de asistencia personal y de asistencia material de los hijos menores, puede ya abordarse el problema concreto de la modalidad o modalidades de cumplimiento del deber de alimentos de los padres en los supuestos de guarda conjunta.

El ordenamiento español no contiene previsiones legales específicamente referidas a esta cuestión. Contiene, simplemente, algunas normas destinadas a regular el deber de alimentos de los padres en las situaciones de crisis matrimonial, acudiéndose, para todo lo demás, al régimen general de la obligación de alimentos entre parientes, en la medida en que sus normas se consideren aplicables.

El silencio del legislador español sobre el deber de alimentos de los padres en los supuestos de custodia compartida es objeto de críticas por parte de la doctrina, que propugna una regulación más detallada, del tipo de la de algunos ordenamientos autonómicos como Cataluña. A esta orientación responden tanto el Anteproyecto de ley sobre el ejercicio de la corresponsabilidad parental en caso de nulidad, separación y divorcio, del año 2013, como la Propuesta de modificación del Código civil, de 2018, elaborada en el ámbito de la APDC.

Pese a sus diferencias, uno y otro texto presentan aspectos comunes, siendo una de las más destacadas la distinción entre distintos tipos de necesidades o gastos de los hijos. El Anteproyecto habla de gastos necesarios ordinarios, gastos necesarios extraordinarios y gastos voluntarios. La propuesta de la APDC distingue entre gastos ordinarios y extraordinarios y dentro de estos últimos alude a los “no imprescindibles”.

Se propone, pues, por ambos textos, la incorporación al Derecho positivo español, de una distinción que nace en la práctica y que cuenta con el refrendo de los tribunales, pero que presenta importantes inconvenientes.

### **Propuestas para el futuro**

Partiendo del análisis de las normas aplicables, y de las soluciones que en la práctica judicial española se está dando a la cuestión del deber de alimentos de los padres en los casos de custodia conjunta, así como de las opiniones de los autores, se formulan las siguientes propuestas *de lege ferenda*:

1ª- Las leyes deben diferenciar de modo claro y rotundo el deber de los padres de alimentar a sus hijos menores de edad de las obligaciones de asistencia material que vinculan a sujetos distintos.

2ª- Dentro de la regulación del deber de alimentos de los padres habrá de prestarse especial atención a las situaciones de no convivencia de los progenitores. Son necesarias, en interés de los menores, normas específicas para este supuesto.

3ª- La fórmula que se estima más idónea es la introducción de criterios específicos, pero siempre generales, para determinar la contribución de los padres no convivientes al deber de alimentar a sus hijos. Ahora bien, determinar la contribución de los padres a la satisfacción de las necesidades de los hijos no equivale a fijar una pensión alimenticia (de naturaleza pecuniaria y devengo periódico). La pensión no es sino un instrumento de cumplimiento de aquel deber, el cual admite otras modalidades de cumplimiento.

Esos criterios deben ser, por supuesto, las necesidades de los hijos y los recursos económicos de los padres. También, en su caso, el mayor cuidado o dedicación a los hijos por parte de uno de los progenitores, por cuanto que posee en sí mismo un valor económico.

4ª- Las leyes no debe prever reglas distintas para el caso de custodia compartida ni para ninguna otra modalidad de custodia. Es preferible un marco legal general y flexible, en el que la libertad de pacto de los progenitores pueda ser una realidad, y en el que tenga encaje cualquier sistema de cumplimiento del deber de alimentos que pueda diseñarse en atención a las circunstancias concretas que concurren, dentro del respeto, obviamente, a los principios imperativos que rigen en esta materia.

5ª- El legislador no debe imponer a los padres una determinada modalidad de cumplimiento del deber de alimentos, permitiéndoles establecerla a ellos mismos, aunque atribuyendo al juez la tarea de comprobar y controlar la adecuada satisfacción de las necesidades de los hijos.

6ª- No resulta conveniente incorporar como contenido imperativo del convenio regulador o de la sentencia que adopte las medidas reguladoras de una situación de no convivencia, la distinción entre gastos ordinarios y gastos extraordinarios de los hijos, que no debe ser una imposición del legislador.

### **Reflexión final**

A la hora de abordar la cuestión del deber de los padres de procurar a sus hijos los medios materiales para la satisfacción de sus necesidades, no deberían, ni los legisladores, ni los aplicadores del Derecho, dar nada por sentado. El hecho de que en nuestro país sea habitual una determinada forma de resolver esta cuestión en la práctica, no quiere decir que sea la más acertada, ni la única posible. Tampoco debe significar que el Derecho positivo tenga que hacerse eco de unas soluciones que, como fácilmente puede constatarse, distan mucho de funcionar bien. Deberíamos hacer el esfuerzo de re-pensar desde cero cuál debe ser la respuesta legislativa y no dejarnos llevar por la inercia de las que vienen siendo respuestas habituales. No es un asunto menor y, además, la generalización y consolidación de la guarda conjunta depende, en buena medida, de nuestra capacidad para ofrecer respuestas eficaces al problema de los alimentos de los hijos.

### **“JUDICIAL PROBLEMS ON SHARED PARENTING”. “PROBLEMAS JUDICIALES CUSTODIA JUDICIAL”**

José Pascual Ortuño Muñoz

#### **ABSTRACT**

Respecto a la custodia compartida y desde la experiencia de la casuística de un de un tribunal de apelación, se destaca en esta ponencia la confusión conceptual respecto a lo que significa para los ciudadanos y para los propios juristas. Se habla de “ejercicio compartido”, “guarda conjunta” y “guarda repartida, alterna o sucesiva. En este sentido el pretendido efecto pedagógico de la reforma legal no ha dado un resultado positivo puesto que todavía se está lejos de asumir que el principio que inspira esta modalidad de custodia es el de la corresponsabilidad de los progenitores en el ejercicio de las funciones parentales tras el divorcio. El mensaje que es necesario transmitir desde los tribunales es que la custodia compartida es un estado mental de los progenitores más que una situación jurídica, con lo que

se pone el énfasis en la necesidad de una mutua voluntad, de un mutuo interés de los progenitores en la construcción de una relación de colaboración después de la separación y el divorcio, en beneficio de los hijos.