

Índice

Agradecimiento
Dedicatoria

Abreviaturas	I
Resumen	III
Abstract	V
Introducción	VII

Capítulo I

CONCEPTOS GENERALES DERECHO A LA IDENTIDAD

1.1. Definición	1
1.1.1. Antecedentes históricos	2
1.1.2. Características	4
1.1.3. Dos dimensiones	6
1.1.4. Derecho a la identidad, ¿un derecho personalísimo y un derecho humano?	7
1.2. Identidad Legal: La ley determina la filiación	9
1.3. Identidad biológica	12
1.3.1. Antecedentes históricos del derecho a la identidad biológica	15
1.3.2. Conflicto entre lo biológico y lo jurídico: Clases de paternidad	18
1.4. Normativa y Jurisprudencia del Derecho a la Identidad	20
1.4.1. Constitución de la República del Ecuador	20
1.4.2. Código de la Niñez y Adolescencia (CNA)	22
1.4.3. Jurisprudencia ecuatoriana	24
1.5. Tratamiento Internacional del Derecho a la Identidad	25

1.6. Convención sobre los Derechos del Niño (CDN)	25
1.6.1. Análisis y alcance del artículo 7 de la Convención	28
1.6.2. Análisis y alcance del artículo 8 de la Convención	31
1.7. La filiación	33
1.7.1. Efectos de la filiación	36

Capítulo II

DERECHO A LA IDENTIDAD Y SU IMPACTO EN LA FILIACIÓN

2.1. Modelos de protección de la identidad en relación a la filiación	39
2.2. Identidad legal: Tratamiento de la normativa ecuatoriana de la filiación	39
2.2.1. Antecedentes históricos: Evolución de la filiación	39
2.2.2. Sistema de Presunciones en el Código Civil Ecuatoriano: Historia y análisis	41
2.2.3. Persona concebida dentro del matrimonio o en la unión de hecho	44
2.2.4. Sistema de Presunciones de paternidad: ¿un cambio necesario?	46
2.2.5. Registro Civil y la presunción legal de paternidad	49
2.3. Identidad biológica: Prueba de ADN, una posición para el entendimiento de la filiación	51
2.3.1. Teoría Instintivista o Realista	51
2.3.2. Los métodos científicos y su impacto en la filiación	52
2.3.3. Tratamiento de la prueba de ADN en el Ecuador	53
2.3.3.1. Diferencia entre cosa juzgada sustancial y cosa juzgada formal	58
2.3.3.2. Cosa juzgada en los casos referentes al estado de familia	59
2.3.4. El tratamiento del examen de ADN en el Código de la Niñez y Adolescencia	61
2.3.5. Reformas del Código Civil ecuatoriano y su posible impacto en la filiación	63

Capítulo III

PATERNIDAD SOCIAL

3.1. Identidad Social: El entendimiento de la filiación y del derecho a la identidad no corresponde tan solo al elemento biológico	67
3.1.1. Teoría constructivista	67
3.1.2. Tratamiento de la verdad dentro del Derecho	69
3.2. Adopción y fecundación asistida	73
3.2.1. Adopción	73
3.2.1.1. Conceptos generales	73
3.2.1.4. Adopción y realidad biológica	75
3.3. Fecundación asistida	77
3.3.1. Conceptos generales	77
3.3.2.1. Tesis que defiende el nexo entre el nacido por métodos de fecundación asistida y su progenitor biológico	78
3.3.2.1.1. Caso Marotta vs. Estado de Kansas	79
3.3.2.2. Tesis que defiende tan solo la posibilidad de conocer la verdad biológica en los casos de fecundación asistida	82
3.3.2.3. Tesis que defiende la donación anónima de gametos	84
3.4. Estado Civil	85
3.4.2. Estado civil e identidad	86
3.4.3. Tratamiento del estado civil en el Ecuador	87
3.4.4. Títulos de estado civil	88
3.4.4.1. Título de legitimación	89
3.5. Identidad Social: ¿debería influir en la determinación de la filiación?	90
3.5.1. El principio de veracidad o <i>favor veritatis</i>	91
3.5.2. Principio <i>favor legitimatis</i> y <i>favor fili</i> : Limitaciones al principio favor veritatis	92
3.6. Determinación del vínculo paterno-filial: Actos lícitos e ilícitos	93
3.6.1. Actos ilícitos, mala fe o vicios de la voluntad	93

3.6.1.1. Tribunal Supremo Español: Sentencia T.S. 530/2012	93
3.6.1.2. Sentencia ecuatoriana: Caso Vela Vargas	95
3.6.2. Actos lícitos	97
3.7. Interés superior del niño	99
3.7.1. Principio del Interés Superior del Niño en el Ecuador	101
3.8. La paz familiar: ¿sustento a la tesis de la paternidad social?	102
3.8.1. Interés individual vs. Interés familiar	103
3.8.2. Tratamiento de la familia en la Constitución ecuatoriana del 2008	105
3.9. Hacia un nuevo régimen de filiación: La evolución del derecho a la identidad y la filiación legal de paternidad	106
3.10. Chile: ¿hacia un nuevo régimen de filiación?	109
3.11. Argentina: Acción de conocimiento de la realidad biológica	113
3.12. Tratamiento de la negativa al sometimiento de la prueba de ADN	115
3.13. Ecuador: ¿hacia el sistema restringido de ADN como prueba única?	118
3.14. La inclusión de daños en el Derecho de Familia: Un estudio de la filiación	121
3.14.1. Conceptos Generales: responsabilidad civil y daño	122
3.14.2. Resarcimiento de Daños: Tratamiento ecuatoriano	125
3.14.3. Caso Brown Opazo: Daños por conocimiento del origen biológico	127
Conclusiones	133
Bibliografía	137
Anexos	149
1. Cuadro comparativo Ley Reformatoria al Código Civil	149
2. Extracto jurisprudencial: Sentencia que confirma la paternidad social	150
3. Extracto jurisprudencial: Acción de declaración de certeza, sin emplazamiento filiatorio	153