

Índice

Prólogo a la cuarta edición	21
Prólogo a la tercera edición	23
Abreviaturas	27

Capítulo Primero
INTRODUCCIÓN

I. LA CONSTITUCIONALIZACIÓN DEL DERECHO Y EL DEBIDO PROCESO.	31
II. LAS DECLARACIONES DE DERECHOS Y EL DEBIDO PROCESO.	33
III. LEGALIDAD Y CONSTITUCIONALIDAD.	38
1. El principio de aplicación directa de la Constitución.	39
2. La regla iura novit curia.	42
3. El juez frente a la norma inconstitucional.	47
4. El principio de aplicación directa frente a la regla iura novit curia y la imposibilidad de inaplicar derecho inconstitucional.	54
IV. REGLAS, PRINCIPIOS, GARANTÍAS Y DERECHOS DEL DEBIDO PROCESO.	58
1. Los derechos.	59
2. Las garantías.	61
3. Las reglas y los principios.	62
V. EN QUÉ PROCEDIMIENTOS SE DEBE OBSERVAR EL DEBIDO PROCESO.	63

Capítulo Segundo
**PRINCIPIO DE LEGALIDAD
O DE RESERVA DE LEY**

I. LA RESERVA DE LEY Y LA RESERVA DE CÓDIGO.	70
---	-----------

II. LA LEGALIDAD EN LA TIPIFICACIÓN DE INFRACCIONES.	74
1. Las cuestiones básicas.	74
2. La fuente de la tipificación.	76
2.1. Norma de tipificación: ley formal o ley material.	76
2.1.1. Ley formal.	76
2.1.2. Ley material.	77
2.1.3. Qué exige la Constitución.	80
2.2. Tipificación en Constitución y en tratados internacionales.	85
2.2.1. La tipificación en norma constitucional.	86
2.2.2. El incumplimiento de la orden constitucional de tipificación.	89
2.2.3. La tipificación en tratados internacionales.	95
a) La tipificación de infracciones aplicables en el derecho interno.	95
b) El ilícito internacional.	101
c) La obligación de tipificar prevista en tratados internacionales.	104
3. Las condiciones de la tipificación: norma previa y clara.	105
4. Prohibición de interpretación extensiva y de aplicación analógica.	108
4.1. Elementos o cánones de interpretación.	109
4.1.1. Gramatical.	109
4.1.2. Teleológica.	110
4.1.3. Histórica.	111
4.1.4. Sistemática.	114
4.1.5. Interpretación conforme a la Constitución.	117
4.2. Las lagunas normativas.	124
4.3. La prohibición de interpretación extensiva y de aplicación analógica.	126
5. In dubio pro reo.	128
III. LA LEGALIDAD EN EL ESTABLECIMIENTO DE SANCIONES.	129
1. La fuente de la sanción.	129
2. Penas prohibidas.	132
2.1. Pena de muerte.	133
2.2. Tortura y penas inhumanas, crueles o degradantes.	138
2.3. Prisión por deudas.	144

2.4. Prisión perpetua.	146
2.5. Expatriación o extrañamiento.	148
3. La proporcionalidad de la pena.	151
IV. EL ALCANCE DEL PRINCIPIO A DIVERSOS PROCESOS.	154
V. EL PROCEDIMIENTO.	162
VI. RETROACTIVIDAD E IRRETROACTIVIDAD.	162
1. Vigencia de la ley.	162
1.1. Promulgación y publicación.	163
1.2. Vigencia inmediata y vacatio legis.	167
2. Aplicación de la ley en el tiempo.	171
3. La retroactividad de las normas sancionatorias y de la destipificación.	179
3.1. En caso de destipificación.	180
3.2. En el caso de las sanciones.	182
3.3. El problema de derogar expresamente las normas sancionatorias.	185
4. Retroactividad e irretroactividad de las normas procesales.	186
VII. LA JURISPRUDENCIA Y LAS DEMÁS FUENTES FORMALES FRENTE AL PRINCIPIO DE LEGALIDAD.	193
1. La costumbre.	193
2. La jurisprudencia.	195
2.1. La jurisprudencia de la Corte Constitucional.	198
2.2. La jurisprudencia de la Corte Nacional de Justicia.	199
2.2.1. Cómo se debe obrar frente al nuevo criterio discrepante.	201
2.2.2. En caso que se desechará un fallo discrepante.	201
2.2.3. Qué ocurre si la discrepancia no logra unanimidad en sala.	202
2.3. Un asunto problemático: la contradicción entre un fallo de la Corte Constitucional y un precedente jurisprudencial obligatorio de la Corte Nacional de Justicia.	203
2.4. La regla stare decisis.	204

Capítulo Tercero
PRESUNCIÓN DE INOCENCIA

I. LA CONDICIÓN DE LA SENTENCIA EJECUTORIADA O LA RESOLUCIÓN FIRME.	224
II. EL CONTENIDO DE ESTE DERECHO.	227
1. Prueba suficiente.	231
1.1. Prueba lícita.	232
1.2. El derecho a presentar prueba y a contradecirla.	238
1.3. La prueba y las medidas cautelares constitucionales.	242
2. La carga de la prueba.	243
2.1. La regla general.	244
2.2. La inversión de la carga probatoria.	244
2.2.1. La prueba en garantías constitucionales.	245
2.2.2. La inversión del onus probandi en materia ambiental.	248
2.2.3. El caso de la declaración patrimonial jurada.	248
2.2.4. Las excepciones en el Código Orgánico General de Procesos.	251
a) Alimentos.	251
b) La norma de apertura.	252
2.2.5. La aparente alteración en el anterior Código Penal.	252
2.3. La prueba ficta.	253
3. In dubio pro reo y la convicción del juzgador.	254
III. LAS MEDIDAS CAUTELARES Y LA PRESUNCIÓN DE INOCENCIA.	255
1. Las medidas cautelares y la tutela judicial efectiva.	255
2. Las medidas cautelares personales en lo penal.	257
2.1. La prisión preventiva.	259
2.1.1. El Informe de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos.	259
2.1.2. La reforma constitucional de 1998 para el plazo razonable.	260
2.1.3. El intento de esquivar el plazo: la detención en firme.	263
2.1.4. La reforma para la razonabilidad de la medida.	265
2.2. La detención.	268
IV. LA ELIMINACIÓN DE LA INHABILITACIÓN DE LOS LLAMADOS A JUICIO.	270

Capítulo Cuarto
NON BIS IN IDEM

I. EL CONTENIDO DE LA GARANTÍA.	275
II. COSA JUZGADA Y LITISPENDENCIA.	276
1. Cosa juzgada.	276
2. Causas de ejecutoria.	277
2.1. Por no interponer el recurso dentro de término.	278
2.2. Desistimiento del recurso.	279
2.3. Abandono.	280
2.4. Deserción.	283
2.5. Decisión de última instancia.	283
2.5.1. Por agotamiento de recursos.	284
2.5.2. Por inexistencia de recursos.	286
a) Juicio por honorarios.	286
b) Determinación del monto por reparación integral contra el Estado.	286
c) Impugnación de normas tributarias.	289
d) Otros determinados en el Código Procesal General.	290
2.6. Efecto acordado.	291
3. Litispendencia.	291
4. Elementos de la cosa juzgada y la litispendencia.	292
4.1. Identidad subjetiva.	292
4.2. Identidad objetiva.	294
4.3. Identidad de causa.	295
III. SANCIÓN MÚLTIPLE.	296
1. Múltiple sanción por el mismo hecho.	296
2. La inhabilitación política al condenado.	297
3. El certificado de antecedentes penales.	301
IV. LOS PUNTOS DE QUIEBRE A LA COSA JUZGADA.	302
1. Las sentencias sobre alimentos.	302
2. El recurso de revisión penal.	302
3. La acción extraordinaria de protección.	308
3.1. Acción o recurso.	308

3.2. Sentencia de rechazo.	311
3.3. Sentencia de procedencia: reparación integral.	311
3.3.1. En caso de violación al debido proceso.	312
3.3.2. En caso de violación de derechos constitucionales en el fallo.	315
a) Que se dicte nuevo fallo.	316
b) Dejar sin efecto el fallo.	318
c) La imposibilidad posibilidad de dictar sentencia de remplazo.	319
d) La imposibilidad de dar órdenes a terceros.	320
3.3.3. Las sentencias irregulares.	321
a) La sentencia de remplazo.	321
b) La primera variable irregular: declarar la ejecutoria.	331
c) La segunda variable irregular: ordenar a quien no fue parte.	339
4. El Estatuto de Roma.	340
5. El fallido recurso de revisión en materias no penales.	342

Capítulo Quinto
JUEZ NATURAL

I. EL CONTENIDO DE LA GARANTÍA.	345
II. JUEZ INDEPENDIENTE.	346
1. La consagración constitucional del principio.	346
2. El principio de independencia externa.	348
2.1. Los prolegómenos de la independencia externa.	348
2.2. La independencia externa como separación orgánica.	349
2.3. La independencia externa como prohibición de intervención.	351
3. El principio de independencia interna.	355
3.1. Los modos de expresión del principio.	355
3.1.1. La corrección del criterio judicial.	356
3.1.2. El error inexcusable y la falta de motivación frente al principio de independencia interna.	357
a) La falta de motivación.	358

b) El error inexcusable.	361
c) La determinación del error inexcusable o de la falta de motivación solo puede tener origen judicial.	365
3.1.3. Las prohibición de dar instrucciones.	367
III. JUEZ IMPARCIAL.	370
IV. JUEZ COMPETENTE.	372
1. Unidad jurisdiccional.	372
2. Órganos jurisdiccionales de la Función Judicial.	375
2.1. Corte Nacional de Justicia.	375
2.1.1. Tribunal de casación.	377
2.1.2. Tribunal de revisión.	378
2.1.3. Casos de fuero.	380
2.1.4. Otras facultades jurisdiccionales.	381
2.2. Cortes Provinciales de Justicia.	383
2.3. Los tribunales distritales.	385
2.3.1. Evolución y establecimiento.	385
2.3.2. Competencia fundamental.	387
2.4. Jueces y tribunales.	390
2.5. Justicia de paz.	391
2.6. Jueces de garantías constitucionales.	392
3. Justicia militar y policial.	393
3.1. Sistemas de justicia militar y policial.	394
3.1.1. Justicia militar y policial separada de la justicia ordinaria.	394
3.1.2. Justicia militar y policial dentro de la Función Judicial.	395
a) Juzgados militares y policiales como órganos de la Función Judicial.	396
b) Delitos de función juzgados por tribunales ordinarios: la desaparición de la justicia militar y policial.	397
3.1.3. Decisiones de la justicia militar y policial impugnables ante la justicia ordinaria.	398
3.2. Delito de función y delito común.	398
4. Justicia electoral.	402
5. Justicia laboral colectiva.	407

6.	Mecanismos alternativos de solución de conflictos.	409
6.1.	El arbitraje.	412
6.2.	La mediación.	417
7.	Justicia indígena.	420
7.1.	Existe una jurisdicción indígena.	421
7.2.	Competencia de las autoridades de justicia indígena.	423
7.2.1.	Competencia territorial, personal y por el grado.	423
7.2.2.	Competencia en razón de la materia.	424
7.2.3.	Base jurídica de la resolución y la decisión de la Corte Constitucional.	426
7.3.	Naturaleza jurídica y efectos de la decisión.	431
7.4.	El debido proceso.	432
7.5.	El problema de la falta de la ley de compatibilidad.	435
7.6.	Colofón.	439
8.	Justicia constitucional.	439
8.1.	La Corte Constitucional.	439
8.2.	Competencias procesales de la Corte Constitucional.	440
8.2.1.	Control concentrado y a posteriori.	440
a)	Acciones de inconstitucionalidad.	440
b)	Inconstitucionalidad por omisión.	445
c)	Consulta judicial de inconstitucionalidad.	446
d)	Control obligatorio de estados de excepción.	446
8.2.2.	Control a preventivo.	450
a)	Control de tratados internacionales.	450
b)	Control preventivo de leyes.	451
c)	Control previo de reformas constitucionales.	454
d)	Control previo de convocatorias a consultas populares.	456
e)	Los decretos leyes por disolución parlamentaria: ausencia de desarrollo del control preventivo.	456
8.3.	Garantías constitucionales.	460
8.3.1.	Conocimiento directo de garantías jurisdiccionales.	460
a)	Acción extraordinaria de protección.	460
b)	Acción por incumplimiento.	464
8.3.2.	Las demás garantías: casos de selección y revisión.	464
a)	Hábeas corpus.	465

b) Hábeas data.	466
c) Acceso a la información pública.	467
d) Acción de protección.	467
9. Administración y jurisdicción.	468
9.1. La potestad administrativa sancionatoria.	468
9.1.1. La legitimidad jurídica de la decisión administrativa.	470
9.1.2. El acto administrativo y la sentencia: diferencias.	475
9.2. La autotutela administrativa.	478
9.2.1. La coactiva.	478
9.2.2. La terminación unilateral de contratos y las potestades de defensa y conservación del demanio.	488
9.3. Potestad administrativa revisora.	489
9.4. La patología: jurisdicción ejercida por órganos no jurisdiccionales.	492
9.4.1. Las utilidades y la autoridad administrativa del trabajo.	493
9.4.2. La Superintendencia de Bancos y la facultad de ordenar la devolución de dineros.	502
9.4.3. El caso de la Ley General de Seguros.	507
9.4.4. El caso de la Superintendencia de Comunicación: patología corregida.	511
9.4.5. Un lugar común: la confusión entre policía administrativa y jurisdicción.	512
9.4.6. Patología superada: los aportes al IEES.	515
9.5. Determinación de responsabilidades por la Contraloría General del Estado.	516
9.6. Las facultades del Defensor del Pueblo.	519
9.6.1. Emisión de medidas de cumplimiento obligatorio.	522
9.6.2. Investigar a prestadores de servicios públicos.	524
9.6.3. Vigilancia del debido proceso.	525
9.6.4. En definitiva.	529
V. TRIBUNALES DE EXCEPCIÓN Y COMISIONES ESPECIALES.	529

Capítulo Sexto
DERECHO DE DEFENSA

I. EL CONTENIDO DEL DERECHO.	531
II. LA PREPARACIÓN DE LA DEFENSA.	534
1. El tiempo para peticionar.	534
1.1. Diferencias entre caducidad y prescripción.	535
1.2. La constitucionalidad de la prescripción y de la caducidad.	538
1.3. La oportunidad para peticionar.	540
1.3.1. Términos y plazos.	540
1.3.2. La oportunidad en vía administrativa y judicial.	544
2. La oportunidad para contradecir.	545
III. DERECHO A ARGUMENTAR, PROBAR Y CONTRADECIR.	547
1. El derecho a conocer las actuaciones y peticiones en su contra.	547
1.1. El derecho a conocer la imputación.	547
1.2. El derecho a ejercer el contradictor.	552
1.3. El derecho a conocer las peticiones y decisiones dentro del proceso.	555
2. El derecho a presentar prueba y contradecirla.	563
3. El derecho a interrogar testigos y peritos.	565
IV. ASISTENCIA PROFESIONAL.	565
1. Contenido del derecho.	568
1.1. Libre designación del defensor.	569
1.2. La figura del defensor público.	570
1.3. La renuncia del derecho y la autodefensa.	572
1.3.1. La renuncia del derecho y la obligación de contar con abogado.	572
1.3.2. La autodefensa.	574
1.4. La posibilidad del abogado de apartarse de la defensa.	576
1.5. El sigilo profesional.	579
2. Procedimientos en los que no abarcaría la exigencia.	580
2.1. En los procedimientos administrativos.	580
2.2. En la acciones de garantía constitucional.	581
2.3. El procedimiento monitorio.	582

V. LA AUTOINCLUPACIÓN.	583
VI. JUZGAMIENTO EN AUSENCIA.	588
VII. DOBLE CONFORME.	590
1. El contenido y alcance del derecho.	590
2. Fallos irrecubribles.	594
2.1. Sentencias constitucionales.	595
2.2. Sentencias de control de legalidad de normas tributarias.	596
2.3. Juicio por honorarios.	598
2.4. Juicio para la determinación del monto por reparación integral contra el Estado.	600
2.5. Procesos de liquidación.	604
2.6. Cuando el demandado no propone excepciones en juicio ejecutivo.	606
2.7. Otros determinados en el Código Procesal General.	606
3. El derecho al recurso en vía administrativa.	607
4. El doble conforme cuando la decisión es del máximo órgano.	608
5. El doble conforme en materia penal.	611
VIII. NON REFORMATIO IN PEJUS.	615

Capítulo Séptimo
TUTELA JUDICIAL EFECTIVA

I. EL CONTENIDO DEL DERECHO.	621
1. El acceso a la justicia.	624
1.1. La presentación de la petición de justicia.	625
1.1.1. La imposibilidad de rechazar la recepción de peticiones.	626
1.1.2. El principio de inmediación.	629
1.2. El costo o la gratuidad de la administración de justicia.	633
2. El procesamiento de la petición.	634
2.1. En general.	636
2.2. El solve et repete y la caución para procesar la demanda.	636
2.3. La violación del derecho por el Mandato Constituyente N° 1.	644

3.	La expedición de una decisión motivada.	652
3.1.	Las exigencias del derecho.	653
3.2.	La solución de antinomias.	665
3.2.1.	Principio jerárquico.	666
3.2.2.	Principio de competencia.	667
a)	El principio de competencia entre leyes orgánicas y ordinarias.	668
b)	El principio de competencia y los reglamentos.	676
c)	El principio de competencia y las ordenanzas.	680
3.2.3.	Principio de especialidad.	682
3.2.4.	Norma posterior.	684
3.2.5.	El caso de los derechos fundamentales.	688
a)	En los instrumentos internacionales.	692
b)	En las leyes orgánicas y ordinarias.	696
3.2.6.	El caso de los tratados internacionales.	696
3.3.	Las normas interpretativas.	699
3.3.1.	Las leyes interpretativas.	699
3.3.2.	Las normas interpretativas supletorias.	703
a)	La Corte Nacional de Justicia.	703
b)	El Tribunal Contencioso Electoral.	705
3.3.3.	La interpretación en la jurisprudencia.	706
a)	Jurisprudencia constitucional.	707
b)	La jurisprudencia de la justicia ordinaria.	717
3.4.	La regla stare decisis.	717
4.	El cumplimiento de la decisión.	718
4.1.	Medidas de ejecución.	720
4.2.	Incumplimiento de la decisión.	724
II.	LOS PUNTOS DE QUIEBRE DEL DERECHO.	727
1.	La prescripción y la caducidad.	728
2.	Las inmunidades.	730
2.1.	Introducción.	730
2.2.	Inmunidad parlamentaria.	732
2.2.1.	Inmunidad de fondo (inviolabilidad).	732
2.2.2.	Inmunidad de forma: ante enjuiciamiento penal y ante detenciones.	734
a)	Inmunidad ante detenciones.	735

b) Inmunidad ante enjuiciamientos penales.	737
2.2.3. Los asambleístas suplentes.	740
2.2.4. Los parlamentarios andinos.	743
2.3. Inmunidad del Presidente de la República.	745
2.4. El Defensor del Pueblo.	747
2.5. Los integrantes del Tribunal Contencioso Electoral y del Consejo Nacional Electoral.	749
2.6. Los miembros de la Corte Constitucional.	751
2.6.1. La irregular inmunidad.	751
2.6.2. El confuso régimen de responsabilidad penal.	756
2.7. Inmunidad de los candidatos.	758
2.8. Colofón.	761
3. El indulto y la amnistía.	763
3.1. Amnistía e indulto parlamentario.	763
3.2. La gracia presidencial.	768
4. Asilo y extradición.	773
4.1. Extradición.	774
4.1.1. Personas extraditables.	775
a) El impedimento de extraditar ecuatorianos.	775
b) La enmienda que hace extraditables a los ecuatorianos.	780
4.1.2. Delitos susceptibles de extradición.	781
4.1.3. Delitos no susceptibles de extradición.	784
a) Delitos políticos.	784
b) Delito militar o religioso.	788
4.1.4. Solicituds concurrentes de extradición.	790
4.2. Asilo.	791
Bibliografía	797