

Contenido

Dedicatoria	V
Prólogo	XIX
Post sobre el control de convencionalidad	XXIII
El control de convencionalidad	XXIII

PARTE UNA CONTROL CONSTITUCIONAL Y CONVENCIONAL

Capítulo 1 REFLEXIONES SOBRE UNA DEFENSA EN JUICIO

Introducción	3
Algunos temas a tomar en consideración	5
Sobre la valoración racional de la prueba	8
La ineficiencia de los recursos	12
Criminología mediática vs. Criminología cautelar	14
Valoración criminológica de un caso por la <i>noticia criminis</i>	17
En defensa propia	20

*Capítulo II***LA CADUCIDAD DE LA PRISIÓN PREVENTIVA
Y LOS SUSTITUTIVOS DE LAS MEDIDAS CAUTELARES
EN EL PROCESO PENAL**

Introducción	23
El plazo para la caducidad de la prisión preventiva	26
Criterio de la Corte Interamericana de Derechos Humanos	30
Algunos criterios en Argentina	31
Sobre los sustitutivos de la prisión preventiva	33
Casos en que no procede sustituir la prisión preventiva por otra medida cautelar	35
La prisión preventiva como medida cautelar procesal o penal	41
La prisión preventiva en el derecho procesal penal alemán	44
El principio de oportunidad en el proceso penal	45
Algunas propuestas previas	50
Principio de mínima intervención penal y derecho penal mínimo	53
Principio de proporcionalidad	53
Principio de proporcionalidad, de mínima intervención penal, y ley penal. Control de constitucionalidad de las leyes penales	54
Conclusiones	57

Capítulo III

CASO KIMEL VS. ARGENTINA

Una colisión de principios y utilización del test o principio de ponderación	63
Introducción	63
La posibilidad de la terminación anticipada del proceso	68
Sinopsis del caso Kimel y la utilización del juicio de proporcionalidad y ponderación	72
1. Estricta formulación de la norma que consagra la limitación o restricción (legalidad penal)	74
2. Idoneidad y finalidad de la restricción	77
3. Necesidad de la medida utilizada	77
4. Estricta proporcionalidad de la medida	79
En cuanto a las reparaciones (aplicación del Art. 63.1. de la Convención Americana)	83
Puntos resolutivos	84
Y decide	85
Epílogo	86

Capítulo IV

NULIDAD Y RECURSO DE APELACIÓN

Introducción	89
Fundamentación de la excepción procesal penal perentoria de nulidad del proceso	89
Sobre el garantismo penal	92
Reclamamos la nulidad por violación del derecho al debido proceso al afectarse la inviolabilidad del derecho a la defensa	94

Algunas precisiones	95
Derecho al debido proceso	97
Contenido del debido proceso penal	98
Petición concreta del compareciente	104
Fundamentación del recurso de apelación	104
No existe motivación de la sentencia	107
Exigencia de la motivación	111
La sentencia condenatoria incumple estándares de credibilidad	113
Desestimación de supuesta prueba de cargo en contra del acusado	122
Sobre la prueba	123
Indicios y presunciones	127
A lo dicho sobre la motivación de decisiones judiciales y de la sentencia debemos agregar	128
Algunas precisiones sobre la prueba	130
Principios de la prueba	131
Parámetros para valoración de prueba de testigos	131
Para la valoración de la prueba pericial	131
Sobre la prueba documental	132
Por nuestra parte insistimos en la necesidad de la valoración racional de la prueba	132
Sobre la prueba de la existencia de una supuesta organización criminal	133
El valor de las declaraciones del cooperador	133
El valor de las declaraciones de las coacusadas	134
El valor probatorio del préstamo de 6 mil dólares	136
Concluimos	137

Capítulo V

ESTÁNDARES PARA LA PRUEBA ILÍCITA

La prueba ilícita en Ecuador	143
La exclusión de la prueba ilícita y sus límites	145
Límites a las exclusiones probatorias	153
Debate en España	154

Capítulo VI

EL PRINCIPIO DE CONGRUENCIA Y EL PRINCIPIO *IURA NOVIT CURIA*

Introducción. Definiciones	159
El Estado de Derecho	159
La Convención Americana de Derechos Humanos (1969) y la Corte IDH	163
Defensa y cambio de calificación jurídica	168
Regulación normativa en el derecho comparado	171

Capítulo VII

EL DEFENSOR PENAL

Introducción	177
Responsabilidad del abogado defensor que recibe honorarios maculados	179
Lavado de activos y derecho penal del enemigo	180
Lavado de activos e imputación objetiva	184
El caso de los abogados en Alemania	205
El § 261 del StGB y el defensor penal	209
La situación del Derecho alemán	220

Derechos internacional y extranjero	228
El abogado defensor en USA y blanqueo de capitales	241
Resumen	246
Conclusiones	248
Bibliografía	248

Capítulo VIII

EL CONTROL DE LA IMPUTACIÓN DE LA FISCALÍA GENERAL DEL ESTADO EN LA AUDIENCIA DE FORMULACIÓN DE CARGOS

Introducción	253
Obligaciones de la FGE al formular cargos	254
El Control de convencionalidad	256
Algunas referencias constitucionales en Ecuador	258
Las actuaciones de los fiscales deben ser sometidas a control	259
La imputación en una formulación de cargos	260
La diferencia entre autoría e instigación	261
La condición de garante para que se impute un delito.	
La teoría de los roles y la imputación objetiva	263
Sobre el <i>Lawfare</i> y el <i>Fake News</i>	271
Conclusiones	272

PARTE DOS

DERECHO A LA LIBERTAD DE INFORMACIÓN

Capítulo I

DERECHO A LA LIBERTAD DE INFORMACIÓN, OPINIÓN Y EXPRESIÓN VS. EL DERECHO AL HONOR, A LA INTIMIDAD Y A LA REPUTACIÓN

Introducción	275
Capítulo 1	
Planteamiento de la investigación	277
1.1. Antecedentes	277
1.2. Descripción del objeto de la investigación	282
1.3. Justificación de la investigación	287
Capítulo 2	
Preguntas de la investigación	289
Capítulo 3	
Objetivos generales y específicos de la investigación	290
3.1. Objetivo general	290
3.2. Objetivos específicos	290
Capítulo 4	
Marco teórico de la investigación	291
4.1. Introducción teórica	291
4.2. Control de convencionalidad	295
4.3. Control de constitucionalidad	301
4.4. Bloque de constitucionalidad	307
4.5. La ponderación como un principio	313
4.6. El caso Kimel vs. Argentina y la aplicación de la ponderación	322

Capítulo 5	
Metodología	336
5.1. Enfoque	336
5.2. Técnicas de investigación	338
5.3. Construcción del instrumento de recolección de datos	342
5.4. Procedimiento de recolección de datos	346
Capítulo 6	
Análisis e interpretación de la información	346
Estudio de casos	348
Capítulo 7	
Entrevistas en profundidad	373
Preguntas para los jueces de la Corte Constitucional	374
1. Entrevista al Dr. Antonio Gagliardo Loor MSc. Magistrado de la Corte Constitucional de Ecuador	374
Comentario	374
2. Entrevista a la Dra. Ruth Seni Pinoargote. Magistrada de la Corte Constitucional de Ecuador	377
Comentario	377
Preguntas para los jueces de la Corte Provincial	378
1. Entrevista al Dr. Victor Vacca Gonzalez. Juez de la Corte Provincial del Guayas	379
Comentario	379
2. Entrevista al Dr. Néstor Mendoza Medranda. Juez de la Corte Provincial del Guayas	381
Comentario	381
Capítulo 8	
Conclusiones y recomendaciones	382
Son válidas las siguientes conclusiones:	383
Recomendaciones	390
Bibliografía	390

Capítulo II
LA DOCTRINA
LA REAL MALICIA

La doctrina de la real malicia en Argentina	398
Definición y caracteres	398
La doctrina en el derecho argentino	400
Requisitos de aplicabilidad	400
Vago c/ Ediciones La Urraca S.A.	401
Morales Solá, Joaquín	403
Pandolfi, Oscar Raúl c/ Rajneri, Julio Raúl	403
Otros fallos	404
La doctrina en los fundamentos de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	405
Caso “Patito contra Diario La Nación”	406
Principios diferentes	408
En Ecuador caso Diario el Universo	408
Epílogo	419
<i>Excursus</i>	420
Adenda	421
2. Casos dentro del marco de la Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre	422
3. Casos dentro del marco de la Convención Americana sobre Derechos Humanos	424

PARTE TRES

RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS

Capítulo I

LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS EN DEBATE

Introducción	451
Algunas reflexiones del prof. Klaus Tiedemann	452
Una aproximación actual	453
El Prof. Claus Roxin y la responsabilidad penal de las personas jurídicas	454
Del Derecho administrativo al Derecho penal	455
El prof. Klaus Tiedemann y el defecto de organización	457
La responsabilidad penal de las personas jurídicas en España	459
La responsabilidad penal de las personas jurídicas en España	460
Criterios normativos de imputación	461
La vertiente objetiva del tipo penal	461
La vertiente subjetiva del tipo penal	462
El <i>numerus clausus</i>	465
Las reflexiones del profesor David Baygun	468
El caso de Ecuador	470
Los delitos en que pueden incurrir las personas jurídicas en Ecuador	476
Breves conclusiones	478
Bibliografía	478

Capítulo II

**RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS
PERSONAS JURÍDICAS. EL *COMPLIANCE* Y LA
IMPUTACIÓN OBJETIVA**

Introducción	481
Ejemplo de mala práctica de la RPPJ en Ecuador	491
El ejemplo de España	493
Notas previas sobre la responsabilidad penal de las personas jurídicas en Ecuador	495
La presencia del Prof. Klaus Tiedemann	496
Una aproximación actual	498
El Prof. Claus Roxin y la responsabilidad penal de las personas jurídicas	499
Algunas propuestas de política <i>criminal</i> económica y RPPJ	500
El Prof. Luis Miguel Reyna Alfaro y una visión histórica del <i>compliance</i>	502
El Prof. Ricardo Robles Planas y el <i>Compliance Officer</i>	506
El prof. Klaus Tiedemann y el defecto de organización	510
La responsabilidad penal de las personas jurídicas en España	511
El Prof. José Miguel Zugaldia Espinar y los criterios normativos de imputación	518
La vertiente objetiva del tipo penal	518
La vertiente subjetiva del tipo penal	521
La imputación objetiva. El riesgo permitido y la teoría de los roles de los profesores Claus Roxin y Gunther Jakobs	525
El Prof. Francisco Muñoz Conde y el riesgo permitido	533
El Prof. Berd Shunemann y la pena a las personas jurídicas	538

El Prof. Raúl Zaffaroni la responsabilidad penal de las personas jurídicas y el <i>criminal compliance</i>	541
El <i>criminal compliance</i> y la selectividad	542
El Prof. Jesús María Silva-Sánchez y sus cuestionamientos al TSE	543
Sobre el dolo y la culpa	547
El dolo	547
El elemento intelectual	548
Clases de dolo	551
Dolo directo	552
Dolo de consecuencias necesarias	554
Dolo eventual	555
La culpa	556
Clases de culpa	561
Conclusiones	563
Bibliografía	567