

## 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 ineeficiencia 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 ponderacion	322

<b>Capítulo 5</b>	
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
<b>Capítulo 6</b>	
Análisis e interpretación de la información .....	346
Estudio de casos .....	348
<b>Capítulo 7</b>	
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
<b>Capítulo 8</b>	
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 Baygún .....	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 Zugaldía 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