

R E V I S T A J U R Í D I C A

***Facultad de
Jurisprudencia y
Ciencias Sociales y
Políticas de la
Universidad Católica
de Santiago de
Guayaquil***

2007/23

TOMO II

Director
Dr. Roberto Gómez-Lince Ordeñana

Revista # 23
Carrera de Derecho
Universidad Católica de Santiago de Guayaquil
www.ucsg-edu-ec.

Colaboración: Revista Jurídica
Apartado Postal 090111526
0904671
Guayaquil - Ecuador

**La responsabilidad por los hechos, ideas y doctrinas
expuestos en esta publicación,
es exclusiva de los respectivos autores.**

**UNIVERSIDAD CATÓLICA
DE SANTIAGO DE GUAYAQUIL**

**FACULTAD DE JURISPRUDENCIA Y
CIENCIAS SOCIALES Y POLÍTICAS**

MIEMBROS DE CONSEJO DIRECTIVO

Dr. Iván Castro Patiño
Decano

Dr. Carlos Estarellas Velázquez
Director Carrera de Derecho

Lcda. Sandra Mendoza
Directora de Carrera (e) de Trabajo Social

Dr. Ernesto Salcedo Verduga
Profesor Representante Principal

Ec. Mercedes Arellano de Duque
Profesora Representante Suplente

Ab. Ma. Mercedes Ceprián Haz
Coordinadora Administrativa

Ab. Taryn Almeida Delgado
Coordinadora Académica

Sr. José Manuel Martínez Vera
Presidente Asociación de Estudiantes Derecho

Srta. América Arroyo
Presidenta Asociación Estudiantes de Trabajo Social

MENSAJE DEL DECANO

Siempre hemos creído que la universidad ecuatoriana y particularmente sus facultades de jurisprudencia, justifican su presencia no sólo a través de la formación de profesionales académica y moralmente idóneos, sino además por la investigación y análisis de los principales temas que preocupan a la colectividad, para brindar respuestas surgidas de la reflexión científica y pluralista, que permitan la construcción de una nueva y más justa sociedad ecuatoriana.

El criterio expuesto en el párrafo anterior, se torna particularmente imperativo si consideramos que vivimos un momento expectante de nuestra historia nacional, en el cual tenemos una gran oportunidad para perfeccionar nuestra democracia y nuestras instituciones republicanas. Por ello, es momento propicio para recordar que la relación entre democracia y derecho se da naturalmente porque este último establece las reglas para la vigencia y desarrollo de aquella, en tanto que la democracia permite la legitimación de los órganos del Estado y, entre ellos, los que crean el derecho.

En una época de cambio en que lo único que no se modifica es precisamente la necesidad de cambiar, el derecho recobra su función suprema de ser el instrumento de las transformaciones sociales. Cuando el derecho se rigidiza frente a las transformaciones sociales, más tarde o más temprano, es avasallado y desacreditado por la realidad; cuando, por el contrario, se flexibiliza irracionalmente o en exceso, provoca anarquía y caos.

Seamos conscientes que en épocas como las que vive nuestra Patria, la tarea de los Abogados, cobra especial relevancia puesto que debe saber traducir y conducir por las vías del derecho, las aspiraciones y expectativas concretas de la sociedad en la que vive.

Justamente, considerando la especial coyuntura jurídica política que vive nuestra República, con la instalación de la Asamblea Nacional

Constituyente que procurará la reforma institucional del estado y la elaboración de una nueva Constitución, algunos de los artículos de este número se refieren a análisis de temática Constitucional, a más de la publicación íntegra del Proyecto de Nueva Constitución, elaborado por la Comisión Especial de Juristas del CONESUP.

Por las razones expuestas, con gran satisfacción ponemos a consideración del foro nacional e internacional, así como de los estudiosos de los grandes temas jurídicos y sociales, el volumen No. 23 de nuestra Revista Jurídica, que por la gran variedad de artículos -32 en total- y por el rigor académico con que estos han sido escritos y seleccionados con el Director de la Revista, Dr. Roberto Gómez Lince, constituye, sin lugar a dudas, uno de los mejores números en la larga y fructífera vida de la misma.

NOTA DEL DIRECTOR

Es un privilegio para quien suscribe presentar a la comunidad académica esta nueva edición de la Revista Jurídica de la Facultad de Jurisprudencia de la Universidad Católica de Santiago de Guayaquil. En esta oportunidad, más allá de que contamos también con muy valiosos trabajos relacionados con diversas áreas del Derecho, se incorpora la publicación del proyecto de nueva Constitución Política de la República del Ecuador elaborado por la Comisión del Consejo Nacional de Universidades y Escuelas Politécnicas y entregado, hace poco, al señor Presidente de la República para su discusión en la Asamblea Constituyente. Así también, el señor Decano de la Facultad Dr. Iván Castro Patiño, nos ilustra con un trabajo en el que hace un importante análisis del proyecto antedicho; análisis que resulta especialmente válido si se considera que el Dr. Castro ha integrado la Comisión antedicha y conoce, por consiguiente, de primera mano, las discusiones que se produjeron en su seno. Se incluye también un documento que contiene las propuestas de la Cámara de Industrias de Guayaquil a la Comisión del CONESUP, las mismas que presentan importantes y novedosas alternativas constitucionales destinadas a promover la inversión privada en el Ecuador.

El Ecuador vive una etapa crucial. La ciudadanía ha confiado su futuro a una Asamblea Constituyente a la que se le dio la específica misión de redactar una nueva constitución y de reformar la institucionalidad del país, para someter, luego, el producto de su trabajo, a la decisión final del pueblo en un Referéndum. Quiera Dios que los Asambleístas asuman con patriotismo tan importante tarea; que dejen a un lado dogmatismos y prejuicios; que sientan la responsabilidad que tienen sobre sus hombros; y que, además, comprendan los límites que tiene su mandato. El pueblo ecuatoriano no ha designado a un dictador multicéfalo para que haga con el país lo que se le antoje; sino a un grupo de ciudadanos que deben respetar el ordenamiento jurídico vigente, hasta tanto la ciudadanía apruebe el producto de su gestión. Esto es

esencial para la serenidad con que el país necesita enfrentar esta etapa de cambio. Por eso, algunos de los trabajos que se incluyen en esta edición, contienen muy interesantes propuestas y posturas académicas que deben ser materia de análisis, porque representan el criterio de profesionales que dicen lo que piensan y saben lo que dicen.

Una vez más y como siempre, esta Revista pretende constituirse en fuente de orientación jurídica y también de apoyo al cambio que el Ecuador demanda en sus instituciones, dentro de un marco de democracia, libertad y justicia.

Mil gracias a quienes han colaborado, tan generosamente, con esta nueva edición que es digna de ser aprovechada en toda su amplitud.

Cordialmente,

Dr. Roberto Gómez-Lince Ordeñana

Profesor de Derecho Civil
Director de la Revista Jurídica

ÍNDICE GENERAL

TOMO I

Mensaje del DECANO	9
Nota de la Dirección	11

DERECHO CONSTITUCIONAL

Sugerencias presentadas al CONESUP, en torno a la reforma institucional, en el marco de la próxima Asamblea Nacional Constituyente de 2007. CÁMARA DE INDUSTRIAS DE GUAYAQUIL....	21
Propuesta de Nueva Constitución Política del Estado entregada al Señor Presidente del Ecuador por la Comisión del CONESUP. COMISIÓN DE JURISTAS DEL CONESUP.....	41
Propuestas del Proyecto de Nueva Constitución elaborado por la Comisión Especial de Juristas del CONESUP en materia de Protección de Derechos Humanos. Dr. Iván CASTRO PATIÑO	187
Ecuador: En la Pendiente de la Desconstitucionalización Dr. Nicolás CASTRO PATIÑO	217

Una Propuesta Constitucional Indecorosa ¿Conviene Consagrar Constitucionalmente la Posibilidad de las Uniones de Hecho entre Personas de un Mismo Sexo?	
Dr. José ALVEAR ICAZA	257
La inaplicabilidad de normas jurídicas en el régimen constitucional del Ecuador: Teoría y Práctica.	
Dr. Carlos SALMON ALVEAR	261

DERECHO AMBIENTAL

Problemas Jurídicos Ambientales que se presentan en el Centro de la ciudad de Guayaquil y su Incidencia en el Medio.	
Ab. Joselo FALQUEZ ESPINOZA	271

DERECHOS HUMANOS

Los Derechos Humanos durante los Estados de Excepción.	
Ab. Carlos ZAMBRANO VEINTIMILLA	375
El Daño Cultural en la Jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos: ¿Nueva Categoría Jurídica?	
Ab. Juan CABEZAS MARTÍNEZ	389

DERECHO DE MEDIACIÓN

La Mediación y el Ejercicio de la Abogacía.	
Ab. Cristián CASTELBLANCO ZAMORA.....	403

DERECHO ANDINO COMPARADO

La Interpretación Prejudicial del Tribunal de Justicia de la Comunidad Andina.

Ab. Carlos DE TOMASO ROSERO 419

DERECHO LABORAL

Doctrina y Jurisprudencia acerca de la Transacción en Material Laboral.

Dr. Héctor Luis MIRANDA VARGAS 445

DERECHO PENAL

Alegato presentado dentro del Caso Dr. Carlos Julio Emanuel Morán, Ex Ministro de Economía, Octubre 18 de 2004.

Dr. José ALVEAR YCAZA
Dr. Fernando ACOSTA COLOMA 451

El Blanqueo de Capitales o Lavado de Activos. Cuestiones Puntuales a Considerar en el Estudio del Tipo Penal Contenido en el Artículo 14 de la Ley para Reprimir el Lavado de Activos (LPRLA).

Ab. Pedro CEBALLOS PATIÑO 515

En busca de la Justicia Ideal.

Dr. José Manuel FÁLQUEZ RAMÍREZ 527

T O M O I I

DERECHO PENAL AMBIENTAL

Delitos y Contravenciones Penales Ambientales.

Ab. Fernando MORÁN HERRERA 537

DERECHO PROCESAL PENAL

El Procedimiento Abreviado

Dr. Jorge ZAVALA BAQUERIZO 593

AUTORES EXTRANJEROS

DERECHO PENAL INTERNACIONAL

De La Corte Penal Internacional y la Jurisdicción Internacional.

Lic. José Gerardo ARRACHE MURGUÍA -
MÉXICO 609

DERECHO PENAL

El Cambio de Jurisprudencia de la Suprema Corte de Justicia de la Nación sobre la Interpretación del Concepto de Pena Inusitada.

Lic. Ydalia PÉREZ FERNÁNDEZ Ceja -

MÉXICO	631
La Importancia de la Cantidad y Composición en los Delitos relativos a Drogas Tóxicas, Estupefacientes y Sustancias Psicotrópicas.	
Lic. María Encarnación MAYÁN SANTOS - ESPAÑA	667
La Política Criminal de Argentina, Una Criminal Política de Estado. Fallo Histórico de la Corte Suprema de Justicia de Argentina, Donde se Pide No Agravar las Condiciones de Detención (Mayo de 2005).	
Ab. Matías BAILONE - ARGENTINA	677
Exigencias Dogmáticas Fundamentales en Materia de Autoría Criminal.	
Dr. Carlos ALBERTO BELLATTI - ARGENTINA	685
¿Normativismo Radical o Normativismo Moderado?	
Dr. Manuel A. ABANTO VÁSQUEZ - PERÚ	707
Análise Crítica Às Teorias Econômicas Do Direito Penal (Artículo en portugués jurídico)	
Dr. Cláudio Alberto Gabriel GUIMARÃES - BRASIL	775
<u>CRIMINOLOGÍA</u>	
Trastorno Antisocial de Personalidad - Psicopatía	
Dr. María Laura QUIÑONES URQUIZA - ARGENTINA	805
<u>DERECHO PROCESAL PENAL</u>	
As Garantias Processuais Penais No Estado Constitucional de Direito (Artículo en portugués jurídico)	
Dr. Augusto JOBIM DO AMARAL -	

PORTUGAL	815
----------------	-----

DERECHO PROCESAL CONSTITUCIONAL

El Derecho Procesal Constitucional y el Código Procesal Constitucional en el Perú

Dr. Aníbal QUIROGA LEÓN - PERÚ	845
--------------------------------------	-----

DERECHO CONSTITUCIONAL CIVIL

El Derecho a Contraer Matrimonio en la Constitución Española

Dra. Ma. Lourdes LABACA ZABAL - ESPAÑA ..	885
---	-----

DERECHO DE FAMILIA

Las Nuevas Formas de Violencia Familiar Provocadas por el Divorcio o la Separación. Violencia Familiar Contemporánea.

Ab. Manuel BERMÚDEZ TAPIA - PERÚ	947
--	-----

DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO

Los Procedimientos Públicos Especiales Relativos a la Situación en los Territorios Ocupados

Ab. Yaritza GIRALDO RESTREPO - ESPAÑA ..	975
--	-----

DERECHO TRIBUTARIO

El Deber de Contribuir como Presupuesto para la Existencia Misma del Estado (*Notas Preliminares en Torno de la Justicia Tributaria*)

Dr. José Osvaldo CASÁS - ARGENTINA	1001
--	------

DERECHO ADMINISTRATIVO

El Derecho a la Pensión como Derecho Social y su expectativa de Reconocimiento a través del Proceso Contencioso Administrativo: Análisis, Crítica y Comentarios a la Resolución Defensorial N° 024-2007/DP.

Ab. Manuel E. BOBADILLA SÁENZ - **PERÚ**

Bachiller en Derecho L. Alberto HUAMÁN

ORDÓÑEZ - **PERÚ** 1047