



**UNIVERSIDAD CENTRAL DEL ECUADOR
UNIVERSIDAD TÉCNICA DEL NORTE
INSTITUTO DE POSTGRADO**



MAESTRÍA EN CIENCIAS JUDICIALES

**“PONDERACIÓN DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES DE LA
CONSTITUCIÓN DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR, EN UN SISTEMA
DEMOCRÁTICO”**

Trabajo de Investigación previo a la Obtención de Grado de Magíster en
Ciencias Judiciales.

Autor: Dr. Diego Gustavo Andrade Armas

Tutor: Dr. José García Falconí

Marzo 2012

APROBACIÓN DEL TUTOR

En calidad de tutor del Trabajo de Grado, presentado por el Dr. Diego Andrade para optar por el Título de Magíster en Ciencias Judiciales, doy fe de que dicho trabajo reúne los requisitos y meritos suficientes para ser sometido a presentación pública y evaluación por parte del jurado examinador que se designe.

En la ciudad de Ibarra, a los 30 días de marzo del 2012

Dr. José García Falconí.
Cl.

**“PONDERACIÓN DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES DE LA
CONSTITUCIÓN DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR, EN UN SISTEMA
DEMOCRÁTICO”**

Por: Diego Andrade

Trabajo de Grado de Maestría aprobado en nombre de la Universidad
Técnica del Norte, por el siguiente Jurado, a los 30 días del mes de marzo
del 2012

Msc.
Cl.

Msc.
Cl.

Msc.
Cl.

DEDICATORIA

El presente trabajo investigativo dedico con mucho cariño en primer lugar a Dios por darme la vida, y la grandiosa oportunidad de mejorar como profesional. A mi esposa Valeria Cevallos, y mi hija María Eduarda Andrade Cevallos, ya que su amor, sacrificio y comprensión apoyaron el que pueda obtener este objetivo en mi vida. Así mismo quiero dedicar este trabajo a las nuevas generaciones de profesionales en Jurisprudencia, de manera especial a mis alumnos y alumnas, ya que todos ellos son y serán los responsables que ejercer la justicia en nuestro país y tomar en cuenta la ponderación como elemento fundamental en su trabajo.

Diego.

RECONOCIMIENTO

Al finalizar esta investigación, realizada en el período lectivo 2010-2011 quiero expresar mis reconocimientos a las siguientes personas e instituciones:

A todas las Autoridades y Docentes de la Facultad de Jurisprudencia, Universidad Central del Ecuador e Instituto de Post Grado de la Universidad Técnica del Norte, por dar las facilidades necesarias para tener una educación de calidad y mejorar los conocimientos, y por ende ser mejores profesionales, en el campo de la justicia.

Al Dr. José García Falconí, como Tutor de la Investigación, quien durante todo el tiempo supo guiar de forma profesional el desarrollo del trabajo, así como también dio la confianza necesaria para mantener una excelente relación alumno-maestro.

A los señores Jueces del cantón Ibarra, Provincia de Imbabura por colaborar en la investigación de campo de esta investigación, así como en la validación de la propuesta.

Diego Andrade.

ÍNDICE

CONTENIDO

PORTADA	i
APROBACIÓN DEL TUTOR	ii
APROBACIÓN DEL TRIBUNAL EXAMINADOR	iii
DEDICATORIA	iv
RECONOCIMIENTO	v
ÍNDICE	vi
RESUMEN EJECUTIVO	xii
SUMARY	xiii

CAPITULO I	1
ANTECEDENTES DE LA INVESTIGACIÓN	1

1.1 Planteamiento del problema	1
1.2 Contextualización	2
1.3 Justificación	5
1.4 Objetivos	6
1.4.1 Objetivo general	6
1.4.2 Objetivos específicos	7
1.5 Preguntas de la investigación	7
1.6 Factibilidad	8

CAPÍTULO II	10
MARCO TEÓRICO	10

2.1 teoría base de la democracia	10
2.1.1 Fundamento Filosófico	10
2.1.2 Fundamento Social	15
2.1.3 Fundamento Psicológico	17

2.2 Dimensiones de la democracia	18
2.2.1 Indicadores de calidad democrática	23
2.2.2 Formas de democracia	25

2.3 Niveles de democracia constitucional	26
2.3.1 Concepto de constitución	26

2.3.2 Derecho constitucional.	27
2.3.3 Principios constitucionales	28
2.3.4 Democracia constitucional	28
2.3.4.1 Características de la democracia constitucional	29
2.3.4.2 Independencia y autonomía	30
2.3.5 Garantías constitucionales de los derechos fundamentales	31
2.3.5.1 Concepto de garantías	31
2.3.5.2 Elementos de la garantía individual.	31
2.3.5.3 Garantía de igualdad	32
2.4 Derechos fundamentales	33
2.4.1 Clases de derechos fundamentales	33
2.4.2 Características de los derechos fundamentales	34
2.4.3 Importancia de los derechos fundamentales	34
2.4.4 La apelación como derecho	35
2.5 Proceso para la Constitución Ecuador	37
2.5.1 Objetivos del proceso de elaboración constitucional	39
2.6 Neoconstitucionalismo y garantismo de la constitución	41
2.6.1 Garantía constitucional en Luigi Ferrajoli	46
2.6.1.1 Garantías constitucionales positivas y negativas	47
2.6.2 Positivismo y garantías	51
2.6.3 Garantías constitucionales en el Ecuador	53
2.7 La ponderación jurídica	57
2.7.1 Principio de proporcionalidad	60
2.7.2 Racionalidad de la ponderación	62
2.7.2.1 La ley de la ponderación	65
2.7.2.2 La fórmula del peso	66
2.7.2.3 La carga de la argumentación	66
CAPITULO III	75
METODOLOGÍA	
3.1 Tipo de investigación	75
3.2 Diseño de la investigación	75
3.3 Población y muestra	76

3.4 Variables	76
3.4.1 Operacionalización de variables	77
3.5 Métodos de investigación	78
3.5.1 Métodos generales	78
3.5.2 Técnicas de recolección de datos	79
3.6 Proceso de investigación	79
3.7 Proceso de construcción de la propuesta	80
CAPITULO IV	81
RESULTADOS	81
4.1 Análisis, tabulación e interpretación de las encuestas aplicadas a los jueces del cantón Ibarra	82
4.2 Informe de la entrevista realizada al Msc. Christian Masapanta, Profesor de Derecho Constitucional y Funcionario de la Corte Constitucional	96
4.2.1 Análisis de los resultados de la entrevista	99
4.3 Discusión de resultados	101
4.3.1 Análisis de las Preguntas Seleccionadas de las Encuestas	101
CAPITULO V	116
PROPUESTA	116
GUÍA METODOLÓGICA DE PONDERACIÓN DE DERECHO FUNDAMENTALES	116
5. 1 Introducción	117
5. 2 Justificación de la propuesta	118
5.3 Objetivo	119
5.4 Desarrollo de guía	120
5.4.1 La interpretación	120
5.4.2 Principios de la interpretación	122
5.4.3 Métodos de interpretación	122
5.4.4 Métodos modernos	123
5.4.4.1 Interpretación Tópica	123
5.4.4.2 Interpretación racional	124
5.5 Ponderación (Concepto)	128
5.5.1 Elementos de la ponderación	129

5.5.2 Ley de ponderación	130
5.5.2.1 Estructura de la ley de ponderación	131
5.5.3 Fórmula de peso	133
5.5.3.1 Ejemplo práctico de la aplicación de la fórmula de peso	134
5.5.4. Las cargas de argumentación	135
5.5.4.1 Fases en el proceso de argumentación ponderada según la doctrina de Pietro	137
5.5.4.2 Características de la argumentación	137
5.5.4.3 Objetivo del argumento	138
5.5.4.4 Principios de la argumentación	138
5.6 El juicio de la ponderación	139
5.7 Limitaciones de la ponderación	141
5.8 Ejemplo de aplicación de la ponderación en el Ecuador con ciertos errores que se deben ser corregidos en casos futuros	142
5.9 Ejemplo de aplicación de la ponderación en el Ecuador con aciertos importantes	155
5.10 Informe de la validación de la guía metodológica de ponderación de los derechos fundamentales.	155
5.10.1 Resultados de la validación	186
5.10.2 Interpretación de resultados	187
CONCLUSIONES Y RECOMENDACIONES	190
BIBLIOGRAFÍA	194
ANEXOS	198

ÍNDICE DE TABLAS

Tabla N° 1 ¿Conoce sobre la ponderación de los derechos fundamentales?	82
Tabla N° 2 Considera que la ponderación tiene bases teóricas	83
Tabla N° 3 ¿Cree que los jueces y fiscales aplican la ponderación como un mecanismo para resolver la incompatibilidad entre normas constitucionales del mismo rango?	84
Tabla N° 4 ¿Con que frecuencia se aplica la ponderación de derechos en los casos que se presentan en los juzgados?	85
Tabla N° 5 El nivel de apelaciones después de que el Juez aplica la ponderación en los Juzgados es:	86
Tabla N° 6 ¿Cuáles de los tres momentos de la estructura de la ponderación determinan la importancia de los principios en colisión?.	87

Tabla N° 7 ¿Bajo qué bases legales aplica el juez o fiscales la ponderación de derechos fundamentales?	88
Tabla N° 8 La carga de argumentación en el juzgado se aplica:	89
Tabla N° 9 ¿Qué modelos de ponderación son los que más se utiliza en la ciudad de Ibarra?	90
Tabla N° 10: ¿El modelo de ponderación que aplica en esta dependencia tiene funcionalidad?	91
Tabla N° 11: ¿En el Juzgado cuentan con algún documento con información necesaria para la aplicación de los modelos de ponderación?.	92
Tabla N° 12: Resultados de la Validación	93

ÍNDICE DE GRÁFICOS

Gráfico N° 1: Test de razonamiento	122
Gráfico N° 2: Racionalidad	122
Gráfico N° 3: Elementos de la ponderación	123
Gráfico N° 4: Estructura de la ley de ponderación	124
Gráfico N° 5: Fases en el proceso de argumentación ponderada según la doctrina de Pietro	127
Gráfico N° 6: Características de la argumentación	129
Gráfico N° 7: Objetivo del argumento	131
Gráfico N° 8: Principios de la argumentación	137
Gráfico N° 9: El juicio de la ponderación	137
Gráfico N° 10: Esquema de argumentación	138
Gráfico N° 11: Resultados de la validación	138

ILUSTRACIÓN

Ilustración N° 1: Interpretación	120
Ilustración N° 2 Justicia	126

“PONDERACIÓN DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES DE LA CONSTITUCIÓN DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR, EN UN SISTEMA DEMOCRÁTICO”

Autor: Dr. Diego Andrade
Tutor: Dr. José García Falconí
Año : 2012

RESUMEN EJECUTIVO

Esta investigación sobre ponderación de los derechos fundamentales de la constitución de la República del Ecuador; busca que jueces lleguen a ponderar los derechos fundamentales, en un sistema democrático, para que la Función Judicial pueda dictar resoluciones y sentencias. Además se persigue con la presente propuesta que los profesionales judiciales se preparen en el saber cómo en hacer valer nuestros derechos constitucionales, cómo pedir a la Función Judicial que aplique correctamente estos derechos. El diseño de la investigación es de carácter cuali-cuantitativo. Constituye un proyecto de desarrollo jurídico apoyado en la investigación de campo y descriptiva. Esta investigación se realizó a través de encuestas a los Jueces de Ibarra como también un entrevista al Dr. Christian Masapanta Gallegos, MsC Funcionario de la Corte Constitucional ecuatoriana, en función de cuestionarios y para el procesamiento y análisis de la información se utilizó métodos estadísticos. La propuesta es constituida con elementos científicos, dentro del campo legal, institucional, técnico y metodológico. Esta investigación cuenta con cinco capítulos, el primero se realiza una descripción detallada del problema de la investigación, el segundo capítulo se enfoca en un marco teórico con información actualizada sobre el tema, el tercer capítulo hacer referencia a la metodología utilizada para la investigación, el cuarto capítulo se analiza los resultados de la investigación de campo y el quinto capítulo se expone la propuesta de solución al problema, misma que cuenta con bases científicas, técnicas, metodológicas y legales que posibilitan la efectividad de la propuesta; finalmente se determina conclusiones y recomendaciones generales de la investigación.

WEIGHTING OF FUNDAMENTAL RIGHTS OF THE CONSTITUTION OF THE REPUBLIC OF ECUADOR, IN A DEMOCRATIC SYSTEM

Author: Dr. Diego Andrade

Tutor : Dr. José García Falconí

Year : 2012

SUMMARY

This research on the weighting of fundamental rights of the Constitution of the Republic of Ecuador, for the judges to come and weigh the fundamental rights in a democratic system and also for the judiciary to make judgments and decisions. In addition to this proposal which seeks to prepare legal professionals to know the precepts and asserting our constitutional rights, such as asking the judiciary to apply these rights properly. The research is designed as qualitative and quantitative in nature. It is a legal development project supported by field research and it is also descriptive. This research was conducted through surveys of judges in Ibarra also with an interview conducted with Dr. Christian Masapanta Gallegos, Msc. Funcionario Ecuatorian Constitutional Court, based on questionnaires and processing data analysis used in statistical methods. The proposal is incorporated with scientific elements within the legal, institutional, technical and methodological aspects. It has five chapters, the first chapter was carried out as a detailed investigation, the second chapter focuses on a theoretical framework with updated information on the subject, the third chapter refers to the methodology used for research, the fourth chapter discusses the results of field research and the fifth chapter outlines the proposed solution to the problem, the same as with scientific, technical, methodological and legal to enable the effectiveness of the proposal which is finally determined by the conclusions and recommendations of the research .