

**PAGINA WEB TRIBUNAL CONTENCIOSO ELECTORAL**

**AL PÚBLICO EN GENERAL SE LE HACE CONOCER QUE EN LA CAUSA NO. 636-2011-TCE QUE SE SIGUE EN CONTRA DE LOS SEÑORES JIMMY OSMAR LAINES CRESPO y PATRICIO SOLIS LAINES CRESPO SE HA DICTADO LA SENTENCIA, LA MISMA QUE A CONTINUACION TRANSCRIBO:**

**SENTENCIA**

**CAUSA 636- 2011-TCE**

**TRIBUNAL CONTENCIOSO ELECTORAL.-** Guayaquil, 11 de septiembre de 2012. Las 14h30. **VISTOS:** En virtud del Acta de Posesión como Juez del Tribunal Contencioso Electoral, llevada a cabo el 14 de junio de 2012 en la Asamblea Nacional y, de conformidad con la Resolución No. 003-189-CPCCS-2012, de 6 de junio de 2012 del Consejo de Participación Ciudadana y Control Social, soy competente para conocer y resolver esta clase de asuntos por así disponer el artículo 221<sup>17</sup> de la Constitución de la República, en concordancia con el numeral 1 del artículo 73 de la Ley Orgánica Electoral y de Organizaciones Políticas de la República del Ecuador, Código de la Democracia.-

Al suscrito juez le correspondió conocer el presunto cometimiento de una infracción electoral, por parte de los señores JIMY OMAR LAINES CRESPO, PATRICIO SOLIS LAINES CRESPO Y HUMBERTO ANÍBAL RÍO BONILLA. Esta causa ha sido identificada con el número 636-2011-TCE; y al respecto se realizan las siguientes consideraciones:

**PRIMERO: JURISDICCIÓN Y COMPETENCIA.-**

a) La Constitución de la República del Ecuador en su artículo 217 inciso segundo, en concordancia con los artículos 167 y 168 numeral tercero y 221 numeral segundo e inciso final otorgan al Tribunal Contencioso Electoral, la jurisdicción y la competencia exclusiva para administrar justicia en materia de derechos políticos, particularmente para sancionar la vulneración de normas electorales.

b) Para el día 7 de mayo de 2011 el Consejo Nacional Electoral, de conformidad con los artículos 61 numeral 6 y 105 de la Constitución de la República del Ecuador, convocó a consulta popular.

c) De acuerdo con el artículo 72 de la Ley Orgánica Electoral y de Organizaciones Políticas de la República del Ecuador, Código de la Democracia, el juzgamiento de las infracciones electorales corresponde, en primera instancia, a una de las juezas o jueces por sorteo para cada proceso y, la segunda instancia, al Pleno del Tribunal Contencioso Electoral.

d) Los jueces y las juezas del Tribunal Contencioso Electoral son los responsables del proceso jurisdiccional correspondiente, conforme al procedimiento regulado en el Reglamento de Trámites Contencioso Electorales y cuidando las garantías del debido proceso<sup>18</sup>, el derecho de

<sup>17</sup> VER TEXTO COMPLETO EN LA CONSTITUCION DE LA REPUBLICA: "Art. 221.- El Tribunal Contencioso Electoral tendrá, además de las funciones que determine la ley, las siguientes: 2. Sancionar por incumplimiento de las normas sobre financiamiento, propaganda, gasto electoral y en general por vulneraciones de normas electorales. (LO subrayado es mío).

<sup>18</sup> AGUDELO, Ramírez Martín, *El Proceso Jurisdiccional*", Librería Jurídica Comlibros y Cía. Ltda., Segunda Edición, 2007,

defensa y la tutela<sup>19</sup> judicial efectiva, cuando se reciba la denuncia o la información sobre el cometimiento de una infracción electoral.

e) El juzgamiento de las infracciones electorales se realiza según lo previsto en el Título Cuarto, Capítulo Segundo, Sección Segunda, artículos 249 y siguientes del Código de la Democracia, en concordancia con los artículos 84 al 88 del Reglamento de Trámites Contencioso Electorales del Tribunal Contencioso Electoral.

Las normas enunciadas aseguran la jurisdicción y la competencia de este Tribunal y de este Juez en esta causa.

Se ha dado el trámite previsto en la Ley, se han cumplido las etapas procesales, se ha observado el debido proceso y los señores JIMY OMAR LAINES CRESPO y PATRICIO SOLIS LAINES CRESPO han ejercido el derecho de defensa, a través de la asistencia técnica del Ab. Simón Honorato Jara Mendoza, patrocinador de los supuestos infractores, quien actuó en la audiencia de prueba y juzgamiento como consta de autos. El señor Humberto Aníbal Ríos Bonilla, no compareció a la audiencia por haber fallecido el 3 de mayo de 2012, como consta de la inscripción de defunción agregada a los autos el día de la audiencia de prueba y juzgamiento. Finalmente, no se han omitido solemnidades sustanciales, por consiguiente al no haber nulidades se declara la validez del proceso.

#### **SEGUNDO: HECHOS**

a) El Capitán de Policía Marlon Castillo Cano, suscribió el parte informativo, en el que consta que el día 07 de mayo de 2011 a las 15h00 procedió a entregar la boleta informativa No. BI-033911-2011-TCE a los señores LAINES CRESPO JIMI OMAR, titular de la cédula de ciudadanía No. 091950582-0; LAINES CRESPO PATRICIO SOLIS portador de la cédula de ciudadanía número 070180281-1 y al señor RIOS BONILLA HUMBERTO ANÍBAL (ahora fallecido), por contravenir, presuntamente, el artículo 291 numeral 3 del Código de la Democracia. (fs 1 y 2).

b) Se resorte la causa el día 26 de junio de dos mil doce a las 17h00 y le corresponde el conocimiento de la misma al suscrito Juez (fs. 10)

c) Se avocó conocimiento de la presente causa, mediante auto de 27 de agosto de 2012, a las 09h30 y en él se ordenó la citación a los señores JIMY OMAR LAINES CRESPO y PATRICIO SOLIS LAINES CRESPO y HUMBERTO ANÍBAL RIO BONILLA con domicilio en la calle principal del cantón El Triunfo, de la provincia del Guayas; se señaló para el día martes 11 de septiembre de

---

Bogotá-Colombia. Este tratadista cita a Hoyos A, quien sobre este tema dice: "El debido proceso es un derecho fundamental complejo de carácter instrumental, continente de numerosas garantías de las personas, y constituido en la mayor expresión del derecho procesal. Se trata de una institución integrada a la Constitución y que posibilita la adhesión de unos sujetos que buscan una tutela clara de sus derechos." (...) "El debido proceso es un derecho fundamental en cuanto es un derecho reconocido en norma constitucional, la cual no es sólo la contenida en un texto constitucional, sino también aquellas que hacen parte de dicho bloque, el cual trasciende el ámbito constitucional local." (...) Se reitera, entonces, que el debido proceso es un derecho humano reconocido en las Constituciones políticas, por lo que asume el carácter de fundamental, y adicionalmente aparece delimitado en gran parte de las normas positivas internacionales y desde la jurisprudencia emitida por órganos supranacionales."

<sup>19</sup> AGUDELO, Ramírez Martín, Ob. Cit.: "La tutela es un instrumento de protección exclusiva frente a los derechos individuales, en los que el titular está estrictamente individualizado. Se trata de un procedimiento caracterizado por la informalidad y la inmediatez de la protección, consistente en una orden para que la autoridad actúe restableciendo el equilibrio vulnerado por la agresión o se abstenga de comprometer el derecho, sin que la decisión emitida por el juez tenga alcance erga omnes, aunque se precisa que el alcance es mayor en las decisiones emitidas por la Corte Constitucional cuando define el contenido de los derechos fundamentales, al construir una teoría sobre las pautas a seguir por parte de los jueces, sin sacrificar el principio de igualdad."

2012 a las 09h00 la realización de la audiencia oral de prueba y juzgamiento en las oficinas de la Delegación Provincial Electoral del Guayas; además, se les hizo conocer a los presuntos infractores las garantías del debido proceso establecidas en el artículo 76 de la Constitución de la República.

**TERCERO: GARANTÍAS DEL DEBIDO PROCESO.-**

En garantía del debido proceso, el sistema oral y los principios de concentración, contradicción y dispositivo, contemplados en los artículos 11, 76 y 168 de la Constitución de la República del Ecuador, se realizaron las siguientes diligencias:

a) Los señores JIMY OMAR LAINES CRESPO y PATRICIO SOLIS LAINES CRESPO, fueron citados en la dirección descrita en la boleta informativa, conforme se desprende de las razones sentadas el 30 de agosto de 2012, por el señor Joffre Santamaría Pazmiño, citador-notificador del Tribunal Contencioso Electoral (fs 25 y 27). En dicha citación se les hizo conocer a los presuntos infractores que deben designar su abogado defensor; ejercer su derecho a la defensa; concurrir a la audiencia oral de prueba y juzgamiento previamente señalada; y que, en caso de no contar con un defensor de su confianza, se designará a un defensor público de la provincia del Guayas.

En el caso del señor HUMBERTO ANÍBAL RÍO BONILLA, conforme se desprende de la razón de citación del mismo día, mes y año, la diligencia de citación no fue realizada, por cuanto según los moradores del sector en donde residía, indicaron que el mencionado ciudadano había fallecido.

b) Se notificó al Director General de Personal de la Policía Nacional; al Comandante Provincial de la Policía del Guayas No. 2 y al capitán de policía Marlon Castillo Cano, el día 29 de agosto de 2012, con el fin de que concurra el emisor de la boleta informativa motivo de este proceso, a la audiencia en el día y hora señalados. (fs. 18, 19 y 20 vta).

c) El 27 de agosto de 2012 y con oficio No. 0058-SMM-VP-TCE-2012, se solicitó al Director de la Defensoría Pública del Guayas designe un Defensor Público de esa provincia. (fs. 21 y 22).

d) El 11 de septiembre de 2012, a partir de las 09h10 se llevó a cabo la audiencia oral de prueba y juzgamiento, en donde se tuteló el debido proceso, garantizado en los artículos 76 y 77 de la Constitución de la República del Ecuador, de manera especial el principio de presunción de inocencia y el derecho a la defensa.

**CUARTO: IDENTIDAD DE LOS PRESUNTOS INFRACTORES.-**

Los presuntos infractores han sido identificados con los nombres de JIMY OMAR LAINES CRESPO, titular de la cédula de ciudadanía No. 091950582-6; y, PATRICIO SOLIS LAINES CRESPO portador de la cédula de ciudadanía número 070180281-1 de acuerdo con las cédulas de ciudadanía presentadas dentro de la audiencia.

En cuanto al señor HUMBERTO ANÍBAL RÍOS BONILLA, por haber fallecido, hecho que fue acreditado a través de la copia certificada de la partida de defunción que se agregó a los autos por los señores Laines Crespo, no se lo puede juzgar.

**QUINTO: CARGOS QUE SE FORMULAN EN CONTRA DE LOS PRESUNTOS INFRACTORES.-**

Del parte informativo y de la boleta informativa referida, se desprende que los señores JIMY OMAR LAINES CRESPO, PATRICIO SOLIS LAINES CRESPO y el señor HUMBERTO ANÍBAL RÍOS BONILLA habrían cometido, presuntamente, la infracción electoral prescrita en el artículo 291 numeral 3 del Código de la Democracia, esto es haber ingerido bebidas alcohólicas en el tiempo de veda electoral, lo que está prohibido por la ley.

**SEXTO: AUDIENCIA ORAL DE PRUEBA Y JUZGAMIENTO.-**

a) La audiencia oral de prueba y juzgamiento se llevó a cabo el día martes 11 de septiembre de 2012, a partir de las 09h10, en las oficinas de la Delegación Provincial Electoral del Guayas, ubicadas en la Avenida Democracia y Roberto Gilbert de la ciudad de Guayaquil, a la que comparecieron los señores JIMY OMAR LAINES CRESPO y PATRICIO SOLIS LAINES CRESPO, presuntos infractores. También se contó con la presencia del abogado patrocinador y del agente de policía como consta del acta de la audiencia oral de prueba y juzgamiento.

b) De lo actuado en la audiencia, se desprende lo siguiente: En el lugar, día, fecha y hora aproximada que consta en el parte informativo, los señores JIMY OMAR LAINES CRESPO y PATRICIO SOLIS LAINES CRESPO habían estado consumiendo bebidas alcohólicas quienes al ver la presencia policial tomaron una actitud agresiva que produjo consecuencias negativas. En el enfrentamiento entre los supuestos infractores y la policía, debió intervenir en el juzgamiento de tal conducta la autoridad penal correspondiente, según información proporcionada en la audiencia de prueba y juzgamiento.

En lo que se refiere a lo que es materia de este juzgamiento, queda claro que los supuestos infractores estaban consumiendo bebidas alcohólicas desde la 10h00 aproximadamente hasta las 15h00 en que se dan los hechos.

c) El testimonio del Capitán de Policía Marlon Castillo Cano, ha sido claro y preciso, indicando la forma cómo se realizó el operativo y señalando que a las diez horas del día 7 de mayo, mientras buscaba a los autores de un asalto denunciado, se percató que en la vía pública estaban libando un grupo de personas entre los que se encontraban los supuestos infractores ahora juzgados. A esa hora la policía les advirtió de la necesidad de cumplir la ley seca, pues era el día de las elecciones. Más tarde ha regresado el oficial y dos acompañantes y ha procedido a entregar las boletas de notificación las que no han querido ser firmadas por los supuestos infractores. Estos hechos no han podido ser desvirtuados por los infractores como tampoco por su patrocinador; además de que la prueba ingresada al proceso no ha sido impugnada.

**SÉPTIMO: ANÁLISIS DE LOS HECHOS.-**

El parte informativo que se conoce en esta causa, introducida como medio de prueba, señala que la infracción presuntamente cometida es haber consumido bebidas alcohólicas el día de la Consulta Popular y Referéndum llevada a cabo el 7 de mayo de 2012. Las normas electorales en las que está tipificado este hecho como infracción y su respectiva sanción son los artículos 123 y 291 numeral 3 del Código de la Democracia. El artículo 123 indica que durante el día de las elecciones, treinta y seis horas antes y doce después, no se permitirá la venta, distribución o el consumo de bebidas alcohólicas y el artículo 291 numeral 3 del mismo cuerpo legal señala que

comete una infracción electoral quien expenda o consuma bebidas alcohólicas, en los días en que exista prohibición de expendio o consumo de tales bebidas. El juzgamiento de estas infracciones está contemplado en el Título Cuarto, Capítulo Segundo, Sección Segunda del Código de la Democracia, siendo éste, un procedimiento oral. Específicamente el artículo 253, ibídem, ordena: "En la Audiencia Oral de Prueba y Juzgamiento se presentarán todas las pruebas con que cuenten las partes". Además, el artículo 251 del Código de la Democracia señala que si el presunto infractor no comparece en el día y hora señalados y no justifica su inasistencia, la audiencia de prueba y juzgamiento se llevará a cabo en rebeldía. La Constitución de la República, en sus artículos 75 y 76, contempla la garantía del debido proceso que entre otras protecciones, incluye garantizar el juzgamiento observando el trámite propio de cada procedimiento y también la práctica de las pruebas de cargo y de descargo.

Analizando los hechos de la presente causa con las normas enunciadas y el testimonio del ahora Mayor de policía Lic. Marlon Castillo Cano se puede colegir que efectivamente los señores JIMY OMAR LAINES CRESPO y PATRICIO SOLIS LAINES CRESPO adecuaron su conducta a lo prescrito en el numeral 3 del artículo 291 del Código de la Democracia. En efecto la norma del Código de la Democracia se refiere a no ingerir bebidas alcohólicas y la ingesta de estas bebidas, tiene manifestaciones externas, una de las cuales es el aliento a licor que no ha sido desvirtuado. El testimonio y la boleta informativa conforman una unidad que al haber sido ingresadas en la audiencia de prueba se constituye en el elemento de convicción fehaciente que demuestra con toda claridad que se cometió la infracción que ahora se juzga. Cabe señalar que "Sólo la prueba debidamente actuada, esto es aquella que ha sido pedida, presentada y practicada de acuerdo con la ley, hace fe en juicio." En el presente caso dentro de la diligencia de audiencia oral se recibió el testimonio del capitán de policía Lic. Marlon Castillo Cano quien ratificó el contenido de la boleta informativa, todo lo cual lleva a la certeza de la existencia de la infracción y la responsabilidad de los infractores. Por consiguiente, el suscrito Juez está convencido, sin lugar a dudas, que los señores JIMY OMAR LAINES CRESPO y PATRICIO SOLIS LAINES CRESPO cometieron la infracción electoral contemplada en el artículo 291 numeral 3 del Código de la Democracia, hecho que en realidad desvirtúa la garantía de inocencia establecida en la Constitución de la República.

#### DECISIÓN

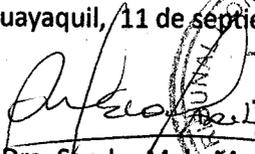
Por lo expuesto, si lo que se juzga es el hecho de haber ingerido licor en los días que la ley prohíbe, el juzgador debe estar convencido del cometimiento de este hecho a fin de aplicar la ley en la forma prevista. En el caso que nos ocupa, existiendo como existe la certeza del cometimiento de la infracción acusada así como la responsabilidad de los infractores, lo que ha sido debidamente justificado, todo lo cual enerva la presunción de inocencia, en aplicación de los principios del debido proceso, así como de la motivación y fundamentación<sup>20</sup> garantizados en la Constitución de la República, **ADMINISTRANDO JUSTICIA EN NOMBRE DEL PUEBLO SOBERANO DEL ECUADOR Y POR AUTORIDAD DE LA CONSTITUCIÓN Y LEYES DE LA REPÚBLICA:**

<sup>20</sup> VER TEXTO COMPLETO EN LA CONSTITUCION DE LA REPUBLICA: "En todo proceso en el que se determinen derechos y obligaciones de todo orden, se asegura el derecho al debido proceso que incluirá las siguientes garantías básicas: 7. El derecho de las personas a la defensa incluirá las siguientes garantías: a) Nadie podrá ser privado del derecho a la defensa en ninguna etapa o grado del procedimiento. 1) Las resoluciones de los poderes públicos deberán ser motivadas. No habrá motivación si en la resolución no se enuncian las normas o principios jurídicos en que se funda y no se explica la pertinencia de su aplicación a los antecedentes de hecho. Los actos administrativos, resoluciones o fallos que no se encuentren debidamente motivados se considerarán nulos. Las servidoras o servidores responsables serán sancionados."

1. Se declara con lugar el presente juzgamiento y en consecuencia se determina:
  - 5.1. La responsabilidad del señor JIMY OMAR LAINES CRESPO titular de la cédula de ciudadanía No. 091950582-6 en el cometimiento de la infracción prevista en el artículo 291 numeral 3 de la Ley Orgánica Electoral y de Organizaciones Políticas de la República del Ecuador, Código de la Democracia y en consecuencia, se le sanciona con una multa equivalente al cincuenta por ciento de una remuneración mensual básica unificada, al momento del cometimiento de la infracción, esto es ciento treinta y dos dólares de los Estados Unidos de Norteamérica, (USD \$ 132,00), valor que deberá ser depositado en la cuenta corriente número 0010001726, código número 190499 del Banco Nacional del Fomento cuyo beneficiario es el Consejo Nacional Electoral. La copia del depósito respectivo pago, será entregada a la Delegación Provincial Electoral del Guayas del Consejo Nacional Electoral.
  - 5.2. La responsabilidad del señor PATRICIO SOLIS LAINES CRESPO titular de la cédula de ciudadanía No. 070180281-1 en el cometimiento de la infracción prevista en el artículo 291 numeral 3 de la Ley Orgánica Electoral y de Organizaciones Políticas de la República del Ecuador, Código de la Democracia y en consecuencia, se le sanciona con una multa equivalente al cincuenta por ciento de una remuneración mensual básica unificada; al momento del cometimiento de la infracción, esto es ciento treinta y dos dólares de los Estados Unidos de Norteamérica, (USD \$ 132,00), valor que deberá ser depositado en la cuenta corriente número 0010001726, código número 190499 del Banco Nacional del Fomento cuyo beneficiario es el Consejo Nacional Electoral. La copia del depósito respectivo pago, será entregada a la Delegación Provincial Electoral del Guayas del Consejo Nacional Electoral.
6. Se conmina al Consejo Nacional Electoral, para que ejecute su cobro, en el caso de que los infractores no efectuaren el pago de la multa, con la cual han sido sancionados.
3. Ejecutoriada la presente sentencia, notifíquese al Consejo Nacional Electoral, en cumplimiento de lo dispuesto en el artículo 264 del Código de la Democracia.
4. Siga actuando la Dra. Sandra Melo Marín como Secretaria Relatora de este Despacho.
5. CÚMPLASE Y NOTIFÍQUESE.- f) Dr. Patricio Baca Mancheno, JUEZ VICEPRESIDENTE TRIBUNAL CONTENCIOSO ELECTORAL.

Particular que comunico para los fines de ley.

Certifico.- Guayaquil, 11 de septiembre de 2012



Dra. Sandra Melo Marín  
Secretaria Relatora