



PÁGINA WEB

DENTRO DE LA CAUSA 267-2009 SE HA DISPUESTO LO QUE ME PERMITO TRANSCRIBIR A CONTINUACIÓN

TRIBUNAL CONTENCIOSO ELECTORAL.- Azogues, 28 de julio de 2009.- Las 15h08.-

VISTOS.- Llega a conocimiento de este despacho el expediente identificado con el N° 267-2009; en 2 fojas útiles, que contiene una boleta informativa, de cuyo contenido se presume que el ciudadano DANIEL GONZALO LÓPEZ CABRERA, con cédula de ciudadanía 010366974-3; puede encontrarse incurso en una infracción electoral, esto es, vender, distribuir o consumir bebidas alcohólicas durante el día de las elecciones y treinta y seis horas antes y doce después del día de los comicios, hecho ocurrido en la ciudad de Azogues, parroquia Azogues, provincia Cañar, el día viernes 24 de abril de 2009, a las 23h30. **PRIMERO.-** Una vez proclamados los resultados oficiales de las elecciones generales previstas en el Régimen de Transición de la Constitución de la República convocadas por el Consejo Nacional Electoral para el 26 de abril y 14 de junio de 2009, la Ley Orgánica Electoral y de Organizaciones Políticas de la República del Ecuador, Código de la Democracia, está vigente. Según el artículo 72 inciso tercero y cuarto de esta normativa electoral, el juzgamiento y sanción de las infracciones electorales, corresponde en primera instancia a uno de las juezas o jueces por sorteo para cada proceso, y, la segunda instancia al Pleno del Tribunal Contencioso Electoral. Por tanto, el procedimiento a seguir será el previsto en los artículos 249 y siguientes del Código de la Democracia. **SEGUNDO.-** Revisado el expediente se observa que el mismo se ha tramitado con sujeción a la normativa electoral, siendo válido el mismo. **TERCERO.-** Dentro de la Audiencia Oral de Juzgamiento, fijada mediante providencia de fecha 24 de julio de 2009, y celebrada el día 28 de julio de 2009, misma a continuación se transcribe: "En la ciudad de Azogues, provincia de Cañar, a los 28 días del mes de julio del año dos mil nueve, siendo las 10h00, en las instalaciones de la Delegación Provincial de la Provincia de Cañar, ubicada en la



Calle Alberto Sarmiento y David Mogrovejo, dentro de la causa número 267-2009, ante el Dr. Arturo J. Donoso Castellón, Juez del Tribunal Contencioso Electoral, a quien corresponde la sustanciación de la presente causa y de la Ab. Ivonne Coloma Peralta, Secretaria Relatora Encargada que certifica, comparece el señor Daniel Gonzalo López Cabrera, con cédula de ciudadanía No. 010366974-3, en su calidad de presunto infractor, acompañada por su abogado defensor de oficio Dr. Fernando Palomeque López; queda constancia que a esta audiencia no ha comparecido el señor Agente de Policía Henry Zúñiga del Comando Provincial de Policía Cañar No. 15, Tercer Distrito Plaza Cañar, según consta del oficio No. 2009-1016-CP-15, de fecha 27 de julio de 2009, por el cual el Coronel de Policía de E.M. Bolívar Obando Valencia, pone en conocimiento la imposibilidad de comparecencia del Sbte. Henry Zúñiga por encontrarse realizando un curso de Asuntos Internos en la ciudad de Quito; el señor Juez dispone se oficie a la Comandancia General de Policía con el fin de hacer un llamado de atención por el desacato a la providencia de este Tribunal, que ordenaba la comparecencia del señor Agente de Policía Henry Zúñiga a esta audiencia oral de juzgamiento. Una vez constatada la comparecencia de las partes procesales, el señor Juez dispone que por Secretaría se dé lectura a la providencia de fecha 24 de julio de 2009, las 16h15, así como de las normas legales que regulan el procedimiento de la audiencia oral de juzgamiento y de la infracción que se le imputa, esto es venta, consumo o distribución de bebidas alcohólicas en los días prohibidos por la ley, tipificada en el Art. 160, literal b) de la Ley Orgánica de Elecciones. Una vez leídas las disposiciones legales antes referidas y la boleta informativa No. 102, el señor Juez concede la palabra a las partes procesales, se reitera la ausencia del Agente de Policía y su falta de colaboración con este Tribunal, por lo que el señor Juez concede la palabra al Dr. Fernando Palomeque López, quien presenta sus alegaciones y en lo principal manifiesta que es importante hacer un relato de los hechos que han originado esta audiencia de juzgamiento; que el señor López Cabrera estaba conduciendo el vehículo en que se



encontraba la señora Barba, presunta infractora en la causa 250-2009, en el que regresaban a la ciudad de Cuenca; que se percataron que el tanque de gasolina estaba vacío y pararon en la gasolinera Repsol; que se acercó en ese momento el Agente de Policía Zúñiga y verificó el automóvil; que el Agente de Policía les extendió la boleta informativa por haber encontrado un recipiente vacío de vino; que la Policía debe proceder de manera distinta en caso de que encuentre a un conductor en estado de ebriedad, lo cual ocasiona una contradicción en este caso; que el recipiente de vino lo tenían desde la noche anterior en que jugó el Deportivo Cuenca, por lo que el Agente de Policía adució que esa noche estaban bebiendo; que por este motivo se debe mantener la presunción de inocencia de su defendido que no ha sido desvirtuada; que se tome en cuenta que su defendido estaba conduciendo el vehículo por lo que, de habérselo encontrado en estado de ebriedad, debió tomarse otro procedimiento y no el realizado por el Agente Zúñiga.” **CUARTO.-** De los hechos descritos se puede colegir que la infracción electoral que se le imputa al señor DANIEL GONZALO LÓPEZ CABRERA, se encuentra inmerso dentro de lo estipulado en el artículo 160 letra b) de la Ley Orgánica de Elecciones que establece: “Serán reprimidos con prisión de dos a quince días y con multa de quinientos a dos mil sucres: b) El que expendiere o consumiere bebidas alcohólicas en los días prohibidos, determinados en esta ley o por los tribunales electorales”; asimismo el artículo 291 numeral 3 de la Ley Orgánica Electoral y de Organizaciones Políticas de la República del Ecuador, Código de la Democracia señala “Se sancionará con multa equivalente al cincuenta por ciento de una remuneración mensual básica unificada a: 3. Quien expendia o consuma bebidas alcohólicas en los días en que exista prohibición de expendio o consumo de tales bebidas.” **QUINTO.-** El artículo 76 numerales 2 y 3 de la Constitución, que en su orden establece: “Se presumirá la inocencia de toda persona, y será tratada como tal, mientras no se declare su responsabilidad mediante resolución firme o sentencia ejecutoriada” y “Nadie podrá ser juzgado ni sancionado por un acto u omisión que, al momento de cometerse, no esté



tipificado en la ley como infracción penal, administrativa o de otro naturaleza; ni se aplicará un sanción no prevista por la Constitución o la ley; el numeral 5 del mismo cuerpo legal indica: “En caso de conflicto entre dos leyes de la misma materia que contemplen sanciones diferentes para un mismo hecho, se aplicará la menos rigurosa, aún cuando su promulgación sea posterior a la infracción. En caso de duda sobre una norma que contenga sanciones, se la aplicará en el sentido más favorable a la persona infractora”; el numeral 6 del mismo cuerpo normativo indica: “La ley establecerá la debida proporcionalidad entre las infracciones y las sanciones penales, administrativas o de otra naturaleza”. **SEXTO.-** Doctrinariamente en materia penal reconocida internacionalmente, y en concordancia con el artículo 1 del Código Penal “Leyes penales son todas que contienen algún precepto sancionado con la amenaza de una pena”, la disposición establecida en el artículo 160 de la Ley Orgánica de Elecciones, ley vigente a la época de la comisión de la infracción que se juzga, evidentemente es una norma penal contenida en una ley especial, puesto que no solo el Código Penal tipifica infracciones y sanciones penales, sino otras leyes como las de tránsito, lavado de activos, tenencia de armas y explosivos, tenencia y tráfico de sustancias estupefacientes y psicotrópicas; más aún siendo en este caso que la pena es de privación de la libertad, lo cual contraviene lo señalado en el artículo 195 de la Constitución que imperativamente establece la mínima intervención penal del Estado. En consecuencia, al tenor del artículo 77 numeral 11 “La jueza o juez aplicará de forma prioritaria sanciones y medidas cautelares alternativas a la privación de la libertad contempladas en la ley. Las sanciones alternativas se aplicarán de acuerdo con las circunstancias, la personalidad de la persona infractora y las exigencias de reinserción social de la persona sentenciada”; y, por lo dicho, el Tribunal Contencioso Electoral en la materia específica debe aplicar la Constitución en materia de garantías y derechos de forma directa imponiendo la sanción penal de menor gravedad. **SÉPTIMO.-** En la especie, es imprescindible señalar que de acuerdo a las normas procesales, aplicables al caso, con



sustento constitucional y como norma supletoria el Código de Procedimiento Penal, en la Audiencia de Juzgamiento, en la que ineludiblemente se debe practicar la prueba que ha sido solicitada, ordenada, presentada, controvertida e incorporada en el proceso. Todos estos presupuestos del debido proceso, no se cumplen en la presente causa, porque no se ha sustentado ni controvertido el informe policial, que sin dicha controversia no puede constituir prueba por sí solo. En consecuencia no existe comprobación de culpabilidad del procesado, más aún si su versión rendida en la audiencia constituye prueba apreciable en su favor; además como hizo presente la defensa del procesado, con argumentación contundente y válida para este juzgador, si de verdad los hechos constantes en el informe policial que no constituye prueba por lo antes señalo en este fallo, la policía hubiera detenido al procesado puesto que estaba conduciendo el vehículo al que se refiere los hechos; al no haber procedido así la policía, sensu contrario, esa actuación que no se produjo constituye prueba a favor del procesado, desvaneciéndose cualquier presunción de culpabilidad. Por las consideraciones expuestas **EN NOMBRE DEL PUEBLO DEL ECUADOR Y POR LA AUTORIDAD QUE NOS CONFIERE LA CONSTITUCIÓN, SE DICTA LA SIGUIENTE SENTENCIA:** **I.-** Se declara sin lugar el presente juzgamiento en contra el señor DANIEL GONZALO LÓPEZ CABRERA, en virtud de lo dispuesto en el Artículo 76 numerales 2 y 3 de la Constitución, y, en consecuencia se ratifica la presunción constitucional de inocencia. **II.-** Sin embargo como medida de prevención general, la ciudadanía debe tener en cuenta de que en futuros eventos electorales, conforme al artículo 291 de la Ley Orgánica Electoral y de Organizaciones Políticas de la República del Ecuador, Código de la Democracia, este tipo de infracción será sancionado con una multa equivalente al cincuenta por ciento de una remuneración mensual básica unificada, esto es actualmente \$109.00 (ciento nueve dólares de los Estados Unidos de Norte América) **III.-** Archívese el presente proceso. **IV.-** Actúe en la presente causa la Abogada Ivonne Coloma Peralta en su calidad de Secretaria Relatora Encargada.-**CÚMPLASE Y NOTIFÍQUESE.-** La



lectura de esta sentencia es suficiente notificación en persona, sin perjuicio de su publicación en la cartelera de la Delegación y en los domicilios judiciales señalados.- F) Dr.

Arturo Donoso Castellón Miembro del Tribunal Contencioso Electoral

Lo que comunico a usted para los fines de ley.

Ab. Ivonne Coloma Peralta

Secretaria Relatora Encargada