

CAPÍTULO IV

4. REFORMAS LEGALES A LAS CATEGORÍAS DE VISAS DE INMIGRANTES DE CONFORMIDAD A LA LEY Y AL REGLAMENTO DE EXTRANJERÍA DEL ECUADOR.

4.1 Requisitos generales en la admisión de expedientes de extranjeros solicitantes de visas de conformidad a la Constitución de la República del Ecuador, Ley de Migración, Ley y Reglamento de Extranjería y reformas que deberían realizarse.

Hemos llegado a la parte medular de esta tesis doctoral, empezaremos analizando que por disposición expresa del *Presidente Constitucional de la República del Ecuador*, Economista Rafael Correa Delgado, argumentando al principio de libre circulación de personas y con el fin de fortalecer las relaciones bilaterales y promover el turismo, los ciudadanos de cualquier nacionalidad pueden ingresar sin necesidad de visa a partir del 20 de junio de 2008 y permanecer en el país por un período de noventa días.

Los noventa días son improrrogables, salvo el caso de los ciudadanos extranjeros pertenecientes a la *Comunidad Andina*, como Perú, Colombia y Bolivia de conformidad a la *Decisión 503 del Acuerdo de Cartagena* y; a los originarios de los países que el Ecuador hubiese suscrito un Convenio Internacional.

Este tema ha sido muy controversial, ha tenido sus defensores y detractores. Vamos a emitir nuestro criterio apegado a la realidad por la que atraviesa el Ecuador.

Entre los argumentos a favor, el principal es el referente al tema de la libre circulación de personas, entendida este como:

“La libertad de movimiento, es el derecho de toda persona a transitar libremente ya sea dentro de un país u otro”.⁵⁰

El principio de libertad de circulación, esta contemplado en la *Declaración Universal de los Derechos Humanos* así:

“Artículo 13

1. Toda persona tiene derecho a circular libremente y a elegir su residencia en el territorio de un Estado.

2. Toda persona tiene derecho a salir de cualquier país, incluso del propio, y a regresar a su país”.⁵¹

⁵⁰ **LOS DERECHOS INHERENTES DEL HOMBRE**, Manuel Vaca Peláez, Editorial Norma, Pág. 45, Bogotá –Colombia, 2003.

⁵¹ **DECLARACIÓN UNIVERSAL DE DERECHOS HUMANOS**, 1948.

Todas las personas tienen el reconocimiento de la dignidad inherente e inalienable de sus derechos. La libertad de movimiento es parte del hombre lo que lo hace ser uno de los derechos humanos más básico y fundamental.

María Isabel Salvador, *ex - Ministra de Relaciones Exteriores*, sobre el tema de la eliminación de visas de turismo al Ecuador, señaló lo siguiente:

*“No existe razón para que se impida la libre circulación de personas por el país. No creemos en la conocida reciprocidad, se trata de una decisión unilateral”.*⁵²

Igualmente el *Presidente Constitucional de la República del Ecuador*, Economista Rafael Correa Delgado, manifestó en la ciudad de México, respecto al tema lo siguiente:

*"Estamos aquí para derrumbar muros, estamos aquí para derrumbar visas".*⁵³

Para el internacionalista español Juan Felipe Liosa Dichet, la reciprocidad en temas de extranjería, respecto a visas de turismo, está limitada por ciertos parámetros así:

“No es viable Convenio alguno, con ningún país en el mundo, si afecta a la soberanía y al orden interno de cada Estado. La patria que acoge a sus conciudadanos debe hacer todo cuanto esté a su alcance para mantener la equidad y demarcar lo que es factible o no.

⁵² **DIARIO HOY DEL ECUADOR**, Sección Primera, Pág. 2, 22-06-2008.

⁵³ **DIARIO LA HORA DEL ECUADOR**, Sección Segunda, Pág. 4, 21-07-2008.

*Los índices de flujos migratorios, factores demográficos, poblacionales, económicos, desarrollo tecnológico, empleo y sub empleo e incluso delictivos y criminalísticos; deben ser las base para considerar si un Estado debe eliminar una visa a determinado país del mundo.”*⁵⁴

El 1 de junio del 2008, se eliminó el pasado judicial, como requisito indispensable, para los colombianos que ingresan al Ecuador.

La Ministra de Turismo Verónica Sion de Jossé, señala:

*“Colombia, para nosotros, constituye el primer mercado emisor de turistas que visitan el Ecuador y esto conjuntamente, con todo lo que son la eliminación de ese tipo de medidas, definitivamente contribuyen”.*⁵⁵

Nos pareció una imprudencia eliminar el pasado judicial no por xenofobia o estigmatización, si no por que la *Fiscalía General del Estado* y los *Centros de Rehabilitación Social* de todo el país, están abarrotados de denuncias a ciudadanos colombianos, que han cometido algún tipo de delito en territorio ecuatoriano.

La Dirección de la Policía Judicial del Ecuador:

“Las cifras estadísticas sobre indicadores delictivos en 2009, se fundamenta en los reportes de todas las jefaturas y subjefaturas de la Policía Judicial en el

⁵⁴ **CUSAS Y CONSECUENCIAS DE LA MIGRACIÓN**, Juan Felipe Liosa Dichet, Edición Universidad Católica de Cataluña, Madrid-España, Pág. 53, 2007.

⁵⁵ **ENTREVISTA REALIZADA EN RADIO CARAVANA**, 03-06-2008, Quito-Ecuador.

*ámbito nacional, los mismos que envían semanal y mensualmente a esta Dirección, donde los datos se los cuantifican y representa, propendiendo dar al usuario una visión real, sobre la problemática delictiva en el país. De las cuarenta mil denuncias realizadas mensualmente, cerca de veinte mil son en contra de algún colombiano que actúa solo o con la asociación delictiva de un ecuatoriano.”*⁵⁶

El Fiscal General de la Nación Doctor. Washington Pesántez expresa:

*“Pido racionalidad en la migración. Mi respeto para los hermanos colombianos, en general son bienvenidos al país siempre que vengan a actividades turísticas, a invertir, pero no en ese plan de permanente accionar en contra de los ecuatorianos”.*⁵⁷

Si bien es cierto hay miles de colombianos que han aportado al engrandecimiento del Ecuador desde el sitio donde se han encontrado, también existen muchos que buscan la oportunidad de ingresar para delinquir, tal como lo hemos reflejado de los datos otorgados por la Dirección de la Policía Judicial del Ecuador, por ello es trascendental que se sea requisito *sine qua non* el pasado judicial.

La Ministra de Turismo, Verónica Sión de Jossé, ha expresado que la decisión tomada por el Gobierno de eliminar las visas de turismo y pasado judicial, son absolutamente positivas y como defensora de esta decisión dice:

⁵⁶ **BOLETINES MENSUALES DE LA DIRECCIÓN NACIONAL DE LA POLICÍA JUDICIAL**, Boletín junio 2009, Secretaria de la Dirección de la Policía Judicial del Ecuador, Departamento de Estadísticas, 2009.

⁵⁷ **DIARIO HOY DEL ECUADOR**, Sección Primera, Pág. 4, 09-09-2008.

“El Ministerio de Turismo reitera su posición, en el sentido de considerar una medida absolutamente positiva, para impulsar un verdadero proceso de facilitación de todos los requisitos que cualquier turista extranjero debe de observar.

Cuando un país independientemente de su ubicación geográfica, establece medidas que contribuyen a facilitar su ingreso provoca un grado de invitación y de convocatoria para que puedan disfrutar y vivir directamente todos los ciudadanos del mundo una serie de experiencias.

Por esto es que nuestra Cartera de Estado no solo que la estima pertinente, sino que se suma a una serie de eliminaciones de requisitos, que estaban coartando esta motivación”.⁵⁸

Somos partidarios de que se fomente el turismo en nuestro país y difundirlo para que sea a futuro la principal fuente de ingreso. Pero creemos que debe hacérselo con responsabilidad nacional, con parámetros que se sujeten a que no exista desproporcionalidad entre los ciudadanos que entran por turismo y la afectación a la seguridad ciudadana debido a personas peligrosas que han incrementado los actos delictivos. Es deber del Estado ecuatoriano el garantizar a sus habitantes el derecho a una cultura de paz, a la seguridad integral y vivir en una sociedad libre de violencia y de inseguridad. No estamos criminalizando a los inmigrantes, ni haciendo una equiparación entre inmigración y delincuencia, pero sin embargo creemos que el Estado debería solicitar un certificado de antecedentes penales para saber si esa persona es peligrosa o no para la sociedad.

El 03 de diciembre del 2008, por medio del Decreto Ejecutivo No. 1471 publicado en el Registro Oficial No. 490 de 17 de diciembre de 2008, nuevamente se

⁵⁸ ENTREVISTA REALIZADA EN RADIO LA LUNA, 28-07-2008, Quito-Ecuador.

solicita el pasado judicial debidamente legalizado en el cual demuestre que no tienen antecedentes penales como requisito para el ingreso de ciudadanos colombianos al territorio del Ecuador en calidad de turistas y transeúntes.

El considerando del Decreto Ejecutivo No. 1471 establece:

“Que la seguridad nacional se ha visto gravemente afectada debido a la incursión, principalmente de colombianos, que en algunos casos pasan a formar parte de asociaciones con fines delincuenciales;

Que la ciudadanía ha sido directamente afectada por el incremento en los actos delictivos;

Que si bien los extranjeros quieran ingresar al Ecuador en calidad de turistas, conforme a los convenios internacionales, únicamente requieren de su documento de identificación, esto no obsta para que se requiera documentación adicional por la cual se procure evitar el ingreso de delincuentes colombianos;

*Que es deber del Estado, a través de sus instituciones, atender a la seguridad ciudadana y el orden público y proteger el libre ejercicio de los derechos y la seguridad de las personas dentro del territorio nacional”.*⁵⁹

El 07 de enero del 2009, mediante Decreto Ejecutivo 1522 se amplía el Artículo 1 el Decreto Ejecutivo 1471, que exceptúa el requisito de pasado judicial a los ciudadanos colombianos como menores de edad, refugiados legalmente reconocidos por el Ecuador, los tripulantes de aeronaves, las autoridades gubernamentales o seccionales, funcionarios diplomáticos y miembros de organismos internacionales.

⁵⁹ **DECRETO EJECUTIVO No. 471**, publicado en el Registro Oficial No. 490 de 17 de diciembre de 2008

4.1. 1 Requisitos generales en la admisión de expedientes de extranjeros solicitantes de visas de conformidad a la Constitución.

La Constitución del Ecuador del 2008, en el Artículo 11 numeral 2 establece:

*“Nadie podrá ser discriminado por razones de etnia, lugar de nacimiento, edad, sexo, identidad de género, identidad de cultura, estado civil, idioma, religión, ideología, filiación política, pasado judicial, condición socioeconómica, condición migratoria, orientación sexual, estado de salud, portar VIH, discapacidad, diferencia física, ni por cualquier otra distinción, personal o colectiva, temporal o permanente, que tenga por objeto o resultado menoscabar o anular el reconocimiento, goce o ejercicio de los derechos. La ley sancionará todo tipo de discriminación”.*⁶⁰

La norma también tiene concordancia con el Artículo 40 de la Constitución que expresa:

*“Se reconoce a las personas el derecho a migrar. No se identificará ni se considerará a ningún ser humano como ilegal por su condición migratoria”.*⁶¹

Los derechos humanos son universales, sin embargo los Estados por principio de su soberanía, tienen la facultad de delimitar el ingreso de extranjeros a su territorio.

⁶⁰ **CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 5, 2009.

⁶¹ **CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 10, 2009.

Creemos que fue acertada la decisión de exigir el pasado judicial a los colombianos, sobre todo por la seguridad ciudadana que se ha visto gravemente afectada debido a la incursión de personas que en algunos casos pasan a formar parte de asociaciones con fines delictivos, causando inseguridad.

Podemos enunciar el Art. 393 de la Constitución Política del Ecuador que señala:

*“El Estado garantizará la seguridad humana a través de políticas y acciones integradas, para asegurar la convivencia pacífica de las personas, promover una cultura de paz y prevenir las formas de violencia y discriminación y la comisión de infracciones y delitos. La planificación y aplicación de estas políticas se encargará a órganos especializados en los diferentes niveles de gobierno.”*⁶²

Otro aspecto a tener en cuenta es la situación del estado de salud de las personas, debido a enfermedades infecto-contagiosas o pandemias.

La *Enciclopedia Médica Galeno Salud*, define a enfermedades infecto-contagiosas como:

“Son las enfermedades de fácil y rápida transmisión, provocadas por agentes patógenos. El ser vivo o agente patógeno que las produce recibe el nombre de agente etiológico o causal. En algunas ocasiones para que se produzca la enfermedad es necesaria la intervención de otro organismo viviente llamado agente

⁶² **CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 66, 2009.

*intermediario, transmisor o vector. Los agentes patógenos de este tipo de enfermedades generalmente son virus o bacterias”.*⁶³

La enfermedad se transmite por contagio directo cuando se ha tocado a la persona o animal infectado, o por las gotitas de *Flügge*, que el enfermo elimina al hablar, toser y estornudar.

El contagio es indirecto cuando se tocan objetos contaminados como pañuelos, ropa sucia, ropa de cama, vendajes, utilizados por el enfermo o mediante un portador persona o animal, que alberga microorganismos infecciosos sin presentar síntomas de la enfermedad. Los alimentos y las partículas del polvo atmosférico también pueden ser portadores de gérmenes.

Es importante destacar que la epidemia, es la aparición repentina en una región de una enfermedad infecto-contagiosa, que se propaga rápidamente entre sus componentes.

La medicina hace una diferenciación de las enfermedades epidemiológicas así

“Existen enfermedades que son locales, es decir permanentes en una región determinada, como el mal de Chagas o el mal de los rastrojos. En este caso se habla de endemias.

⁶³ **ENCICLOPEDIA GALENO SALUD**, Editorial Hospitales Unidos, Pág. 133, Santiago de Chile, 2008.

*Si las enfermedades infectocontagiosas que se inician en un país transponen sus fronteras extendiéndose a otras naciones, se dice que son pandemias”.*⁶⁴

Para que una enfermedad tome la denominación de *pandemia* debe tener un alto grado de infectabilidad y fácil traslado de un sector geográfico a otro, logrando traspasar fronteras.

Respecto al ingreso de extranjeros al Ecuador, el Artículo 11 Numeral 2 de la Constitución Política del Ecuador, establece la no-discriminación ante el estado de salud; sin embargo se debería tener en consideración las enfermedades infectocontagiosas y de manera particular las pandemias. Los Estados por el principio de seguridad pública pueden restringir temporalmente a los extranjeros que tengan una enfermedad contagiosa o sean portadores de una pandemia que afecta la sociedad en general. Así el Artículo 363 de la Constitución establece:

*“El Estado será responsable de: 1.- Formular políticas que garanticen la promoción, prevención, curación, rehabilitación y atención integral en salud y fomentar prácticas saludables en los ámbitos familiar, laboral y comunitario”*⁶⁵

⁶⁴ **LAS ENFERMEDADES TIPO EPIDEMIOLÓGICAS**, Dr. Juan Manuel León Armas, Edición Universidad Central del Ecuador, Facultad de Medicina, Pág. 156, Quito-Ecuador, 2002.

⁶⁵ **CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 62, 2009.

4.1. 2 Requisitos generales en la admisión de expedientes de extranjeros solicitantes de visas de conformidad a la Ley de Migración y el Reglamento.

El Servicio de Migración tiene la obligación de regular la entrada y salida de nacionales y extranjeros al país, mediante el examen y calificación de documentos y la vigilancia de las disposiciones legales de conformidad con el Artículo 1 de la Ley de Migración que dice:

“Art. 1.- Las normas de esta Ley regulan la organización y coordinación de los servicios relativos a la entrada y salida de nacionales o extranjeros del país, mediante el examen y calificación de sus documentos y la vigilancia del cumplimiento de las disposiciones legales respecto a la permanencia y actividad de los extranjeros residentes en el territorio ecuatoriano.”⁶⁶

Hay que referirse al Artículo 7 de la Ley de Migración que señala:

"Art. 7.- Con las excepciones establecidas, toda persona que solicite su admisión o autorización para salir del país, deberá llenar los siguientes requisitos:

I.- Identificarse por medio de documentos conducentes y en su caso acreditar su calidad y categoría migratorias;

II.- Satisfacer el examen de las autoridades de salud pública y exhibir el certificado internacional de vacuna antivariólica;

III.- Llenar el formulario estadístico para el control migratorio; y,

⁶⁶ **LA LEY DE MIGRACIÓN DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 1, 2009.

IV.- Satisfacer el examen de los agentes del Servicio de Migración de la Policía Nacional".⁶⁷

Respecto a la vacuna antivariólica debemos decir que actualmente no la suministra el Ministerio de Salud Pública del Ecuador, razón por la que a los extranjeros se solicita el certificado de la vacuna, pero en el caso de que apareciera una nueva enfermedad infecto contagiosa y existiese la vacuna pero no sea suministrada de manera gratuita por el Estado debería solicitarse su certificación al extranjero como es el caso de la vacuna contra el virus AH1N1.

Además el Artículo No. 5 del Reglamento de la Ley de Migración establece:

“Art. 5.- Los extranjeros que soliciten ser admitidos en calidad de inmigrantes o de no inmigrantes, deberán demostrar su identidad y nacionalidad con el respectivo pasaporte o documento especial de viaje, emitido en el país de origen o de domicilio, en el que deberá constar la visa correspondiente de un funcionario del servicio exterior ecuatoriano. Exceptúanse los extranjeros no inmigrantes transeúntes que podrán ser admitidos con la exhibición de un documento de identidad emitido en el país de origen o de domicilio y la comprobación de poseer medios conducentes para abandonar oportunamente el país, sin necesidad de obtener antes una visa del funcionario del servicio exterior ecuatoriano. Cuando la visa mantenga vigencia para solicitar múltiples admisiones, sólo será necesario que los extranjeros presenten en la primera admisión dos ejemplares del certificado de visación que serán retirados por el agente de policía para el servicio central y provincial de migración. En los casos de extranjeros cuyas visas de no inmigrantes

⁶⁷ **LEY DE MIGRACIÓN DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 3, 2009.

*tengan vigencia para una solicitud de ingreso al país, deberán presentar el certificado de visación por duplicado, cada vez que soliciten ser admitidos”.*⁶⁸

Respecto a la salida de extranjeros inmigrante el Reglamento a la Ley de Migración establece:

*“Art. 9 Los extranjeros inmigrantes obtendrán la autorización de salida del Servicio de Migración de la Policía Nacional, en el formulario denominado Tarjeta de Control Migratorio, previa presentación del pasaporte válido y vigente, la cédula de identidad y el censo de extranjeros.”*⁶⁹

4.2 Requisitos para la admisión y aprobación de la Visa 9-I de Categoría de Rentista y reformas que deberían realizarse.

El Artículo 9 de la Ley de Extranjería en el numeral I, determina:

*“Para vivir de sus depósitos, de las rentas que éstos produzcan o de cualquier otro ingreso permanente que se traslade al país.”*⁷⁰

⁶⁸ **REGLAMENTO A LA LEY DE MIGRACIÓN DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 3, 2009.

⁶⁹ **REGLAMENTO A LA LEY DE MIGRACIÓN DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 3, 2009.

⁷⁰ **LEY DE EXTRANJERÍA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 3, 2009.

El Reglamento de la Ley de Extranjería en el Artículo No. 30, respecto a la visa de *Beneficiarios de Depósitos o Rentas Permanentes, categoría 9-I*, señala:

“Art. 30.- La concesión de visa de inmigrante para la categoría I del artículo diez de la Ley, se sujetará a las siguientes reglas:

I. Para que se conceda la visa deberá justificarse ante el Director General de Extranjería, que el extranjero disfruta de depósitos provenientes del exterior, de las rentas que éstos produzcan o de cualquier otro ingreso permanente que proceda del exterior, por una cantidad no menor al equivalente a 800 dólares de los Estados Unidos de América, mensuales.

II. Si se solicitare la inmigración de parientes, el monto de los ingresos mínimos se incrementará en 100 dólares de los Estados Unidos de América, mensuales por cada persona.

III. Las rentas de que hablan los dos numerales anteriores se justificarán por cualquiera de los medios siguientes:

a) Con la constitución de un fideicomiso o de un depósito en efectivo en el Banco Central del Ecuador o en la institución nacional de crédito que determine el Consejo Consultivo de Política Migratoria.

Los depósitos en efectivo deberán acreditarse a disposición del Consejo Consultivo de Política Migratoria y su monto será equivalente a las pensiones de cinco años.

Una vez constituido el depósito se autorizará la concesión de la visa. Con posterioridad a su admisión, en el momento de su inscripción, el inmigrante recibirá el permiso para retirar la cantidad mensual que le corresponda.

En caso de que el extranjero decida la constitución de un fideicomiso, éste debe ser previamente aprobado por el Consejo Consultivo de Política Migratoria y los ingresos que perciba como producto no podrán ser inferiores a los mínimos señalados.

b) Con la presentación de un certificado expedido por el funcionario del servicio exterior ecuatoriano, del que aparezca que el inmigrante disfruta de ingresos de cualquier clase por él o los mínimos indicados, certificado que deberá estar respaldado por copias autorizadas de documentos que acrediten la constante percepción de los ingresos referidos”.⁷¹

Para el otorgamiento de la visa categoría 9-I, es necesario que la persona pueda vivir de sus depósitos, rentas o de cualquier otro ingreso permanente que se traslade al país.

La norma hace mención a cualquier tipo de ingreso, como intereses por pólizas de ahorro, plazo fijo, utilidades, beneficios, rendimientos de acciones o bonos, participaciones, fondos de inversión en instituciones tanto públicas como privadas, rentas vitalicias, pensiones de jubilación, subvenciones estatales y todo tipo de título valor, etc. La condición es que se hayan constituido fuera del territorio nacional y los beneficios o réditos sean factibles de ser trasladados de forma permanente e ininterrumpida.

Los ingresos deben ser constituidos de donde proviene el extranjero y no necesariamente de su país de origen, pues por el principio de movilidad una persona puede hacer de determinado territorio su domicilio y generar utilidades.

⁷¹ **REGLAMENTO DE LA LEY DE EXTRANJERÍA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 9, 2009.

Los ingresos no deben tener ningún tipo de prohibición de salida del país donde fueron constituidos, es necesario que existan los mecanismos para el envío, así mediante sistemas de transferencia como Agentes del Servicio Extranjero, Consulado, Embajadas, Agregadurías Comerciales o Militares, Instituciones Financieras, domiciliadas en el Ecuador.

La ley establece que los ingresos deben ser de un monto mínimo no inferior al equivalente a 800 dólares mensuales. Sin embargo creemos que este valor debe ser reformado a salarios básicos unificados, puesto que al estar estático a un valor nominal en dólares se corre el riesgo de que a futuro dicho valor sea devaluado por factores como la inflación, incremento en el costo de la vida o que no este acorde a las remuneraciones unificadas impuestas por el *Consejo Nacional de Salarios* del *Ministerio de Relaciones Laborales del Ecuador* o en su defecto puede darse el caso de que se cambie la moneda y por ende la norma quedaría desactualizada y necesariamente debería reformársela.

El Artículo 303 de la Constitución de la República del Ecuador señala:

*“Art. 303.- La formulación de las políticas monetaria, crediticia, cambiaria y financiera es facultad exclusiva de la Función Ejecutiva y se instrumentará a través del Banco Central. La Ley regulará la circulación de la moneda con poder liberatorio en el territorio ecuatoriano”.*⁷²

⁷² **CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 53, 2009.

La Ley de Transformación Económica del Ecuador publicada en el Registro Oficial No. 34 del 13 de marzo del 2000, Capítulo XII de las reformas al Código del Trabajo establece:

*"Art. 119.- REMUNERACIÓN UNIFICADA.- Se entenderá por tal la suma de las remuneraciones sectoriales aplicables a partir del 1 de enero del 2000 para los distintos sectores o actividades de trabajo, así como 7 las remuneraciones superiores a las sectoriales que perciban los trabajadores, más los componentes salariales incorporados a partir de la fecha de vigencia de esta Ley."*⁷³

Actualmente el salario básico unificado es de 218 dólares de conformidad al Acuerdo Ministerial No. 00219 del *Ministerio de Trabajo y Empleo* (actualmente *Ministerio de Relaciones Laborales del Ecuador*) publicado en el segundo suplemento del Registro Oficial No. 498 del 31 de diciembre del 2008, para los trabajadores en general, de industria, maquila y agrícola.

Nosotros consideramos que la reforma al Artículo No. 30 del Reglamento de la Ley de Extranjería respecto del ingreso que debe tener el extranjero, debería ser de cuatro salarios básicos unificados, principalmente por que al hacerlo a través de un rango económico como el salario básico unificado, se establece un valor fluctuante que va condicionado a varios factores como las remuneraciones, el costo de la vida, precio de la canasta básica e incluso el desarrollo económico del país, tomando en consideración inflación, producto interno bruto, etc.

Es necesario indicar que en el Ecuador el costo de la canasta básica se ha incrementado para el mes de julio del 2009 a \$529,38 dólares de acuerdo al *Instituto*

⁷³ **LEY DE TRANSFORMACIÓN ECONÓMICA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág., 17, 2009.

Nacional de Estadísticas y Censos INEC, que comprende alimentación y bebidas, alquiler, indumentaria, salud, transporte y recreación.

Según estas cifras se habla de que el alquiler de una vivienda estaría costando \$149,55 dólares y a nuestro criterio es difícil conseguir una habitación por ese precio, sin tomar en consideración que debería amoblárselo. La Ley de Inquilinato del Ecuador, establece en el Artículo 17, el límite máximo para las pensiones de arrendamiento así:

*“LÍMITE MÁXIMO PARA LAS PENSIONES DE ARRENDAMIENTO. - La pensión mensual de arrendamiento de un inmueble no podrá exceder de la doceava parte del diez por ciento del avalúo comercial con que dicho inmueble conste en el Catastro Municipal, y de los impuestos municipales que gravaren a la propiedad urbana.”*⁷⁴

De acuerdo a un estudio de la *Facultad Latinoamericana de Ciencias Sociales sede Ecuador* FLACSO, realizado por el Economista Pablo Lucio Paredes, el costo de la vida en nuestro país es de 500 dólares mensuales para una pareja con dos salarios básicos unificados y sin hijos, gastos que serían destinados únicamente a vivienda, alimentación, transporte, vestido y recreación, sin tomar en cuenta educación y salud debido a la gratuidad de estos derechos de conformidad al último párrafo del Artículo 28 de la Constitución del Ecuador que establece:

*“La educación pública será universal y laica en todos sus niveles y gratuita hasta el tercer nivel de educación superior inclusive.”*⁷⁵

⁷⁴ **LEY DE INQUILINATO DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 7, 2009.

⁷⁵ **CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 3, 2009.

De igual manera el último párrafo de Artículo 362 señala la gratuidad de la salud:

*“Los servicios públicos estatales de salud serán universales y gratuitos en todos los niveles de atención y comprenderán los procedimientos de diagnóstico, tratamiento, medicamentos y rehabilitación necesarios”.*⁷⁶

El estudio realizado por el Economista Pablo Lucio Paredes, indica que para el año 2009 los habitantes del Ecuador deberán destinar sus ingresos de la siguiente manera:

COSTO DE LA VIDA EN ECUADOR

GASTOS	DÓLARES
VIVIENDA	USD 200
PAGO DE SERVICIOS BÁSICOS	USD 50
ALIMENTACIÓN	
CARNES Y LÁCTEOS	USD 60
HORTALIZAS Y VERDURAS	USD 20

⁷⁶ CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 66, 2009.

PAPAS, ARROZ Y PASTAS	USD 40
BEBIDAS	USD 20
TRANSPORTE PÚBLICO	USD 40
GASOLINA	USD 30
RECREACIÓN	USD 30
VESTIDO	USD 10
TOTAL	USD 500

FUENTE: *Facultad Latinoamericana de Ciencias Sociales del Ecuador, FLACSO.*
Estudio Realizado por el Economista Pablo Lucio Paredes Fernández, Tomado del libro Economía Social de Mercado, Artículo “Economías de Inteligencia”, Edición FLACSO, Pág. 19, 2009.

Año: Enero-2009

El Artículo 30 del Reglamento de la Ley de Extranjería determina además que se incrementará en cien dólares, por cada pariente quien solicitare una visa. Sugerimos que la reforma debería ser de un salario básico unificado por cada persona.

Inicialmente se consideraba el incremento por cada mayor de edad, hoy incluso es por los menores de edad, lo que nos parece beneficioso sobre todo en el contexto económico de cada extranjero y su familia.

Los beneficios que menciona la ley se justificarán por los siguientes medios:

- *Con la constitución de un fideicomiso o depósito en efectivo en el Banco Central del Ecuador o en la Institución Nacional de Crédito que determine el Consejo Consultivo de Política Migratoria.* (Art. 30 literal a)

Los depósitos en efectivo deberán acreditarse a disposición del Consejo Consultivo de Política Migratoria y el monto será equivalente a las pensiones de cinco años; es decir 48.000 dólares americanos, sin considerar el incremento de 100 dólares por cada persona que solicite la visa.

La ley determina que en el caso que el extranjero decida la constitución de un fideicomiso o del depósito en efectivo en el Banco Central del Ecuador, éste debe ser previamente aprobado por el Consejo Consultivo de Política Migratoria y los ingresos que perciba no podrán ser inferiores a los mínimos señalados. Sin embargo debemos decir que el Consejo Consultivo de Política Migratoria no se reúne de manera constante a pesar de que el último párrafo del Artículo 7 de la Ley de Extranjería señala que las sesiones ordinarias se llevarán a cabo una vez al mes y las extraordinarias en cualquier tiempo cuando sean convocadas.

Hay que señalar que el momento en que se concede la visa, el inmigrante recibirá la autorización para retirar la cantidad mensual que le corresponda, para ello

será necesario el certificado emitido por el *Banco Central del Ecuador*, que justifique su depósito.

- *El certificado expedido por el funcionario del servicio exterior ecuatoriano, que acredite que el inmigrante disfruta de ingresos de cualquier clase por los mínimos indicados, certificado que deberán estar respaldados por copias autorizadas de documentos que acrediten la constante percepción de los ingresos referidos. (Art. 30 literal b).*

En la práctica los requisitos que solicita la Dirección General de Extranjería para la Visa de *Beneficiarios de Depósitos o Rentas Permanentes, categoría 9-I*, son los siguientes:

- Petición dirigida al Director General de Extranjería, con fundamentos de hecho y derecho firmada por el interesado y el Abogado Patrocinador; señalando casillero judicial, dirección, teléfono, fax, e-mail y copia de matrícula profesional actualizada.

En el ejercicio hemos podido constatar que se solicita la matrícula al Colegio de Abogados notariada, este hecho contradice con lo dispuesto por la Resolución No. 0022-2008-TC, según Registro Oficial Suplemento número 336 del 14 de mayo de 2008 de no requerir afiliación a ningún gremio o colegio profesional para ejercer la carrera.

- Llenar el formulario “*solicitud de visa de inmigrante 9-I*” a máquina.

- Documentos probatorios de los ingresos permanentes, como los otorgados por la organización o institución que paga u otorga y que proceda del exterior, debidamente apostillado en el país donde se originen o autenticado por el Cónsul de Ecuador.
- Copia notariada del pasaporte actualizado con estadía legal vigente.
- Dos fotos del interesado, tamaño carné.
- Llenar formulario *“hoja de datos para la cédula”* a máquina.
- Si el extranjero ya posee visa de inmigrante y esta realizando el cambio a esta categoría, justificará la calidad migratoria presentando copia notariada del/los documento/s esenciales que respalden la visa actual, copia notariada de la cédula, censo y visa, el movimiento migratorio y el récord policial ecuatoriano.

Los documentos provenientes del extranjero, deberán ser apostillados o autenticados por el Cónsul del Ecuador en dicho país y serán traducidos en su totalidad al idioma español, incluyendo las autenticaciones y/o apostillas ante notario, con reconocimiento de firma del traductor profesional o ante el respectivo cónsul con las certificaciones correspondientes.

Si la visa va a ser tomada en Ecuador, para el cambio de calidad o categoría migratoria, los documentos deberán presentarse treinta días antes de la fecha de vencimiento del plazo autorizado de permanencia, según del Artículo. 57 numeral 1 del Reglamento de la Ley de Extranjería.

- Pasaporte con validez mínima de 6 meses.

- Datos del interesado: dirección, teléfono, e-mail y fax si lo tuviere y será obligación notificar a la Dirección General de Extranjería cualquier cambio de domicilio.
- Presentar certificado médico.
- Pasado judicial para el caso de los colombianos.

4.3 Requisitos para la Admisión y Aprobación de la Visa 9-II de Categoría de Bienes Raíces e Inversiones en Póliza y reformas que deberían realizarse.

La Ley de Extranjería establece en el Artículo 9, numeral II:

*“Para invertir su capital en la adquisición de bienes raíces o en certificados, títulos o bonos del Estado o de instituciones nacionales de crédito”.*⁷⁷

El Artículo 31 del Reglamento de la Ley de Extranjería señala:

“Art. 31.- La concesión de visa de inmigrante para la categoría II del artículo nueve de la Ley, se sujetará a las siguientes reglas:

I. La autorización para la visa se concederá exclusivamente para que los extranjeros inviertan su capital en:

⁷⁷ **LEY DE EXTRANJERÍA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 3, 2009.

a. Bienes raíces, acciones o derechos reales sobre los mismos;

b. Cualquier clase de certificados o títulos, inclusive cédulas hipotecarias, bonos de prenda, pólizas de acumulación, acciones, obligaciones, bonos emitidos por compañías de cualquier clase constituidas en el Ecuador.

c. Bonos del Estado u otras entidades del sector público u otros títulos de deuda pública emitidos por el Estado u otras entidades del sector público.

II. El capital que se invierta con estos fines será al menos de 25.000 dólares de los Estados Unidos de América y se incrementará al menos en 500 dólares de los Estados Unidos de América, por cada pariente que dependa del inmigrante.

III.- Salvo que la inversión se hubiere hecho antes de solicitar la visa de inmigrante, para garantizar el cumplimiento de la inversión, el interesado deberá constituir un depósito en el Banco Central del Ecuador por la cantidad de 2.000 dólares de los Estados Unidos de América a disposición del Consejo Consultivo de Política Migratoria.

El depósito se destinará al erario fiscal si el extranjero no demuestra la inversión dentro de los noventa días siguientes a la fecha de su inscripción como inmigrante, sin perjuicio de la acción de deportación.

Si al momento de solicitar la visa el inmigrante ya hubiere efectuado la inversión, acompañará a su pedido el título que demuestre su propiedad, derecho o acción sobre el inmueble respectivo o los títulos o certificados a que se refieren los literales b) y c) de la Regla I.

IV. Para los casos determinados en los literales b) y c) de la Regla I de este artículo, realizada la inversión, los documentos que la representen, deberán depositarse bajo custodia del Banco Central del Ecuador. El extranjero podrá retirar los dividendos o

intereses que produzca su inversión, pero el depósito de los títulos o certificados permanecerá mientras continúe como inmigrante.

V. Cuando por sorteo o voluntad del inmigrante se trate de sustituir los valores fiduciarios, el Director General de Extranjería, vigilará que no se modifiquen las condiciones legales establecidas.

VI. Si el extranjero renunciare a su calidad de inmigrante y abandonare el país con la documentación migratoria cancelada, el Director General de Extranjería, podrá autorizar la devolución de los valores depositados.

VII. Si la inversión se hubiere destinado a los fines señalados en el literal a) de la regla primera, el Director de Extranjería notificará al Registrador de la Propiedad del Cantón donde se encuentre el inmueble haciéndole conocer que deberá, en caso de cualquier acto o contrato que afecte al dominio o a cualquier derecho real del bien raíz, comunicar de inmediato al Director de Extranjería bajo su responsabilidad, la violación de esta obligación acarreará al Registrador las sanciones previstas en la Ley de Registro.

VIII. En el evento de que se enajenaren los bienes raíces o las acciones o derechos sobre ellos el inmigrante deberá abandonar el país dentro de los treinta días siguientes, salvo que justifique que ha realizado una nueva inversión de conformidad con las normas de este artículo”.⁷⁸

Esta visa pretende que el extranjero que quiere radicarse en el Ecuador como inmigrante invierta su dinero en bienes raíces, acciones o derechos reales.

⁷⁸ **REGLAMENTO DE LA LEY DE EXTRANJERÍA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 11, 2009.

Además se pueden invertir en certificados o títulos, inclusive cédulas hipotecarias, bonos de prenda, pólizas de acumulación, acciones, obligaciones, bonos emitidos por compañías de cualquier clase constituidas en el Ecuador. En bonos del Estado u otras entidades del sector público u otros títulos de entidades públicas.

La ley establece que el monto de inversión es de 25.000 dólares americanos y se incrementará en 500 dólares por cada pariente más que dependa del inmigrante. Creemos que el monto de inversión debe ser tomado igualmente en consideración a salarios básicos unificados y para esta categoría de visa sería de 115 salarios básicos unificados; sin embargo el reglamento señala que por cada persona más que ingrese al país dependiente del inmigrante debe incrementarse 500 dólares americanos lo que creemos que es excesivo pues con un salario básico unificado alcanzaría para costear los gastos de primera necesidad de la persona dependiente del inmigrante.

El Artículo 31 del Reglamento de la Ley de Extranjería en el numeral III, establece que si la inversión se hubiere hecho antes de solicitar la visa de inmigrante, para garantizar el cumplimiento de la inversión, el interesado deberá constituir un depósito en el Banco Central del Ecuador por la cantidad de 2.000 dólares a disposición del Consejo Consultivo de Política Migratoria, además el depósito se destinará al erario fiscal si el extranjero no demuestra la inversión dentro de los noventa días siguientes a la fecha de su inscripción como inmigrante, sin perjuicio de la acción de deportación.

Hay que indicar que notamos un grave error semántico por parte del legislador, porque la norma determina salvo que la inversión se hubiere hecho antes de solicitar la visa de inmigrante entonces si la inversión ya estaba realizada, cual es el propósito de garantizarla?. Debía decir salvo que la inversión no se hubiese hecho

antes de solicitar la visa de inmigrante, creemos que fue un error de redacción de la ley porque caso contrario es una contradicción con el párrafo siguiente que trata del depósito en garantía de 2.000 dólares.

Nosotros creemos que debería eliminarse el depósito al *Banco Central del Ecuador* por la cantidad de 2.000 dólares por cuanto es confiscatorio de acuerdo al Artículo 323 de la Constitución Política del Ecuador que señala:

“Con el objeto de ejecutar planes de desarrollo social, sustentable del ambiente y de bienestar colectivo, las instituciones del Estado, por razones de utilidad pública o interés social y nacional, podrán declarar la expropiación de bienes, previa justa valoración, indemnización y pago de conformidad con la ley. Se prohíbe toda forma de confiscación” ⁷⁹

El Diccionario Jurídico Omeba define a la confiscación como:

“La confiscación, comiso o decomiso, en Derecho es el acto de incautar o privar de las posesiones o bienes sin compensación, pasando ellas al erario público”. ⁸⁰

Como vemos en la norma analizada del Artículo 31 del Reglamento de la Ley de Extranjería, el depósito de los 2.000 dólares se lo hace en garantía si el extranjero ya ha solicitado su visa de inmigrante pero aun no ha invertido su capital; el dinero va a disposición del Consejo Consultivo de Política Migratoria y el depósito se

⁷⁹ **CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 56, 2009.

⁸⁰ **DICCIONARIO JURÍDICO OMEBA**, Edición Lex Argentina, Buenos Aires- Argentina Pág.77, 1996.

destinará al erario fiscal si el extranjero dentro de los noventa días siguientes a la fecha de inscripción como inmigrante no demuestra la inversión, además de la acción de deportación. A nuestro criterio esta norma es confiscatoria por eso creemos que es necesario que se elimine esa disposición del articulado.

Para los casos determinados en los literales b) y c) del Artículo 31 del Reglamento de la Ley de Extranjería del Ecuador, el momento en que se realiza la inversión, los documentos que la representen deberán depositarse bajo custodia del Banco Central del Ecuador y el extranjero puede retirar los dividendos o intereses que produzca su inversión, sin embargo el depósito de los títulos o certificados permanecerá mientras continúe como inmigrante, ello de conformidad con el Artículo 10 de la Ley de Promoción y Garantía de Inversiones que señala:

*“El Banco Central del Ecuador es el organismo nacional competente para el registro de las inversiones extranjeras, subregionales y neutras”.*⁸¹

El numeral VI del Artículo 31 del Reglamento a la Ley de Extranjería determina que si el extranjero renuncia a su calidad de inmigrante y abandona el país con su documentación migratoria cancelada el Director General de Extranjería podrá autorizar la devolución de los valores depositados. Al respecto es necesario reformar este artículo que así tal como esta escrito se entendería que es un atributo discrecional del Director y además sería un acto confiscatorio, por ello es necesario que se elimine la palabra podrá y se sustituya por la palabra debe como imperativo.

⁸¹ **LEY DE PROMOCIÓN Y GARANTÍA DE INVERSIONES DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 5, 2009.

Respecto a las inversiones en bienes raíces el Director General de Extranjería debe notificar al Registrador de la Propiedad del cantón donde se encuentre el inmueble, que debe dar a conocer de cualquier acto o contrato que afecte al derecho real del bien inmueble, bajo la responsabilidad de la violación de esta obligación conllevará al Registrador las sanciones previstas en la Ley de Registro.

Es importante indicar que si el extranjero vende los bienes inmuebles o las acciones, debe abandonar el país en treinta días, salvo que demuestre que ha realizado otra inversión.

Debemos comentar que el Artículo 31 del Reglamento de la Ley de Extranjería no es excluyente en la forma de determinación de la inversión, pues el extranjero puede emplearlo tanto en bienes raíces o en algún título valor, con la condición que el monto acceda a los 25.000 dólares americanos.

En la práctica los requisitos que solicita la Dirección General de Extranjería para la Visa de *Bienes Raíces e Inversiones en Póliza, categoría 9- II*, son los siguientes:

- Petición dirigida al Director General de Extranjería, con fundamentos de hecho y derecho, firmada por el interesado y el Abogado Patrocinador; señalando casillero judicial, dirección, teléfono, fax, e-mail y copia de matrícula profesional actualizada.
- Llenar formulario de la “*solicitud de visa de inmigrante 9-II*” a máquina.

CUANDO LA INVERSIÓN ES EN BIENES RAÍCES, ACCIONES O DERECHOS SOBRE LOS MISMOS:

- Escritura de compraventa inscrita en el *Registro de la Propiedad*.
- Certificado de gravámenes actualizado.
- Carta de pago del impuesto predial, en el que conste el avalúo comercial por el monto de \$. 25.000 dólares.

CUANDO LA INVERSIÓN ES EN TÍTULOS, PÓLIZAS, CERTIFICADOS DE DEPÓSITO, CÉDULAS HIPOTECARIAS, BONOS U OBLIGACIONES:

- Original y copia notariada del título, póliza o certificado de depósito a un plazo mínimo de 365 días.

CUANDO LA INVERSIÓN ES EN ACCIONES DE COMPAÑÍAS:

- Original y copia notariada del certificado de acciones, suscrito por el presidente y gerente de la compañía.
- Escritura de constitución y/o aumento de capital inscrito en el respectivo *Registro Mercantil*

- Cuantía mínima de inversión de \$25.000 dólares americanos, por el titular y se incrementará al menos en \$500 dólares por cada pariente que dependa del inmigrante.
- Copia notariada del pasaporte actualizado con estadía legal vigente.
- Dos fotos del interesado tamaño carné.
- Llenar formulario *“hoja de datos para la cédula”* a máquina.
- Si el extranjero ya posee visa de inmigrante y esta realizando el cambio a esta categoría, justificará la calidad migratoria presentando copia notariada del/los documento/s esenciales que respalden la visa actual, copia notariada de la cédula, censo y visa, el movimiento migratorio y el récord policial ecuatoriano.

Los documentos provenientes del extranjero, deberán ser apostillados o autenticados por el Cónsul del Ecuador en dicho país y serán traducidos en su totalidad al idioma español, incluyendo las autenticaciones y/o apostillas ante notario, con reconocimiento de firma del traductor profesional o ante el respectivo cónsul con las certificaciones correspondientes.

Si la visa va a ser tomada en Ecuador, para el cambio de calidad o categoría migratoria, los documentos deberán presentarse treinta días antes de la fecha de vencimiento del plazo autorizado de permanencia, según del Artículo. 57 numeral 1 del Reglamento de la Ley de Extranjería.

- Pasaporte con validez mínima de 6 meses.

- Presentar certificado médico.
- Pasado judicial para el caso de los colombianos.

4.4 Requisitos para la Admisión y Aprobación de Visa 9-III de Categoría de Inversionista Industrial y reformas que deberían hacerse.

El Artículo 9 de la Ley de Extranjería en el numeral III señala:

*“Para invertir su capital en cualquier rama de la industria, agricultura, ganadería o del comercio de exportación, en forma estable y distinta a la sociedad por acciones”.*⁸²

El Artículo 9 de la Ley de Extranjería tiene concordancia con lo que dispone la Constitución del Ecuador al señalar que el Estado promueve las inversiones nacionales y extranjeras y en el Artículo 339 dice:

*“El Estado promoverá las inversiones nacionales y extranjeras, y establecerá regulaciones específicas de acuerdo a sus tipos, otorgando prioridad a la inversión nacional. Las inversiones se orientarán con criterios de diversificación productiva, innovación tecnológica, y generación de equilibrios regionales y sectoriales”.*⁸³

⁸² **LEY DE EXTRANJERÍA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 3, 2009.

⁸³ **CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 155, 2009.

Además de la Ley de Promoción de Garantías de Inversiones señala:

*“Art. 1.- El objeto de la presente Ley es fomentar y promover la inversión nacional y extranjera, y regular las obligaciones y derechos de los inversionistas para que puedan contribuir de manera efectiva al desarrollo económico y social del país, buscando la generación de empleo, el uso adecuado de las materias primas e insumos nacionales, el crecimiento de áreas productivas, el incremento y diversificación de las exportaciones, el uso y desarrollo de tecnologías adecuadas y la integración eficiente de la economía nacional con la internacional”.*⁸⁴

La Ley de Extranjería del Ecuador dispone que esta categoría migratoria sea para invertir el capital del extranjero solicitante en cualquier rama de la industria, agricultura, ganadería o del comercio de exportación, en forma estable y distinta de la sociedad por acciones o compañía anónima.

Debemos indicar que es requisito que el negocio o empresa sea de propiedad individual del inmigrante por ende no puede ser una sociedad civil o una compañía anónima pues emiten acciones libremente negociables y no se requiere de autorización previa para la venta de acciones, aún en el caso de compradores extranjeros.

Así el Artículo 143 de la Ley de Compañías señala:

“Art. 143.- La compañía anónima es una sociedad cuyo capital, dividido en acciones negociables, está formado por la aportación de los accionistas que responden únicamente por el monto de sus acciones. Las sociedades o compañías

⁸⁴ **LEY DE PROMOCIÓN Y GARANTÍA DE INVERSIONES DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 1, 2009.

civiles anónimas están sujetas a todas las reglas de las sociedades o compañías mercantiles anónimas.”⁸⁵

El Reglamento de la Ley de Extranjería en el Artículo 32 establece lo siguiente:

“Art. 32.- La concesión de visa de inmigrante para la categoría III del artículo nueve de la Ley, se sujetará a las siguientes reglas:

I. La autorización se concederá exclusivamente para que inviertan su capital en la industria, agricultura, ganadería o comercio de exportación, sea en negocios o empresas de propiedad individual del inmigrante o en compañías distintas a la compañía anónima.

II. La inversión mínima será al menos de 30.000 dólares de los Estados Unidos de América, en la actividad denunciada.

III. Si al momento de solicitar la visa el extranjero ya hubiere efectuado la inversión, acompañará a su pedido copia certificada del contrato constitutivo de la compañía inscrito en el Registro Mercantil o copia certificada del aumento de capital de la compañía, así mismo inscrito en el Registro Mercantil. Si la inversión se hubiere efectuado en negocios o empresas de propiedad individual acompañará copia certificada de la inscripción de la copia de la matrícula de comercio en el Registro Mercantil y del Registro Único de Contribuyentes.

IV. El extranjero, si es que aún no hubiere efectuado la inversión, con su solicitud deberá presentar un certificado de depósito por 3.000 dólares de los Estados Unidos

⁸⁵ **LEY DE COMPAÑÍAS DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 34, 2009.

de América, expedido por el Banco Central del Ecuador, a disposición del Consejo Consultivo de Política Migratoria, con el objeto de garantizar el cumplimiento de la inversión por el mínimo establecido.

Este depósito se destinará al erario fiscal si el extranjero no demostrare que realizó la inversión en el plazo máximo de 180 días a partir de la fecha de admisión al país en calidad de inmigrante, sin perjuicio de la acción de deportación.

V. El depósito será devuelto al extranjero si comprueba, a satisfacción del Director General de Extranjería, y según lo previsto en la Regla III, que dentro del plazo establecido, realizó la inversión.

VI. Cuando el inversionista enajene su inversión deberá comunicarlo a la Dirección General de Extranjería dentro de los quince días siguientes a la fecha de registro del instrumento público y deberá abandonar el país dentro de los treinta días posteriores, con su documentación migratoria cancelada, salvo que modificara legalmente su calidad o categoría migratoria.

*VII. Si hubiere sido autorizado para invertir su capital en una sociedad que, en ningún caso podrá ser por acciones, en el contrato social se estipulará la obligación determinada en el numeral anterior. Si se omitiere dar el expresado aviso de enajenación, el extranjero y en su caso la sociedad quedarán sujetos a las sanciones que procedan de acuerdo con la Ley de Migración”.*⁸⁶

Esta categoría migratoria posibilita realizar cualquier tipo de inversión y emprender actividades productivas. Así en materia mercantil la inversión, mediante contratos mercantiles individuales, contratos de gestión de negocios, negocios fiduciarios en general, contratos de distribución, arrendamiento mercantil, contratos

⁸⁶ **REGLAMENTO DE LA LEY DE EXTRANJERÍA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 14, 2009.

colectivos como sociedades mercantiles exceptuándose la compañía anónima y las sociedades civiles.

La Ley establece que el monto de inversión es de 30.0000 dólares americanos; sin embargo la norma nada señala acerca del monto por cada pariente dependiente del inmigrante siendo un vacío legal para esta categoría migratoria. Consideramos que este valor igualmente debería reformarse en salarios básicos unificados que para el caso sería de 138 salarios básicos unificados y un salario básico unificado más por cada persona que dependa del inmigrante.

La ley determina que si al momento de solicitar la visa el extranjero ya hubiere efectuado la inversión, acompañará a su pedido la copia certificada del contrato constitutivo de la compañía inscrito en el Registro Mercantil o copia certificada del aumento de capital de la compañía inscrito de la misma y si la inversión se hubiere efectuado en negocios o empresas de propiedad individual acompañará copia certificada de la inscripción de la matrícula de comercio en el Registro Mercantil y del Registro Único de Contribuyentes.

Hay que indicar que actualmente ya no es obligatoria la afiliación a alguna Cámara de Comercio del país para ejercer actos de comercios, por lo dispuesto por la Resolución No. 0022-2008-TC, según Registro Oficial Suplemento número 336 del 14 de mayo 2008 y además de acuerdo a la Constitución Política del Ecuador que en el Artículo 66 No. 13 dice:

*“El derecho a asociarse, reunirse y manifestarse de manera libre y voluntaria”.*⁸⁷

⁸⁷ **CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 67, 2009.

Por ende debe eliminarse de la norma la exigencia de la copia de la matrícula de comercio por cuanto es inconstitucional y por ende debería solicitarse únicamente la inscripción en el Registro Mercantil y el Registro Único de Contribuyentes.

La Ley de Compañías en el Artículo 19 señala:

*“Art. 19.- La inscripción en el Registro Mercantil surtirá los mismos efectos que la matrícula de comercio. Por lo tanto, queda suprimida la obligación de inscribir a las compañías, en el libro de matrículas de comercio”.*⁸⁸

La Ley de Registro Único de Contribuyentes señala:

*“Art. 3.- DE LA INSCRIPCIÓN OBLIGATORIA.- Todas las personas naturales y jurídicas, entes sin personalidad jurídica, nacionales y extranjeras, que inicien o realicen actividades económicas en el país en forma permanente u ocasional o que sean titulares de bienes o derechos que generen u obtengan ganancias, beneficios, remuneraciones, honorarios y otras rentas, sujetas a tributación en el Ecuador, están obligados a inscribirse, por una sola vez en el Registro Único de Contribuyentes.”*⁸⁹

Los numeral IV y V del Artículo 32 del Reglamento de la Ley de Extranjería señala que si el extranjero aun no hubiere efectuado la inversión con su solicitud deberá presentar un certificado de depósito por 3.000 dólares a disposición del

⁸⁸ **LEY DE COMPAÑÍAS DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 8, 2009.

⁸⁹ **LEY DE REGISTRO ÚNICO DE CONTRIBUYENTES DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 1, 2009.

Consejo Consultivo de Política Migratoria con el objetivo de garantizar el cumplimiento de la inversión por el mínimo establecido, dicho depósito se destinará al erario fiscal si el extranjero no ha demostrado que realizó la inversión en el plazo máximo de 180 días a partir de la admisión al país en calidad de inmigrante; sin embargo el depósito será devuelto al extranjero si comprueba a satisfacción el Director General de Extranjería que realizó la inversión. Esta disposición es confiscatoria y atenta 323 de la Constitución Política del Ecuador. Por lo tanto a nuestro criterio debería eliminárselo.

Si el extranjero enajena las inversiones, debe notificar a la Dirección General de Extranjería, dentro de los 15 días siguientes a la fecha del registro del instrumento público y debe abandonar el país dentro de los 30 días posteriores, con la documentación cancelada, salvo que el extranjero cambie su calidad migratoria legalmente.

Igualmente si en 180 días desde la presentación de la solicitud, no se demuestra la inversión realizada o la propiedad sobre lo adquirido, los fondos dados en garantía se destinarán al Estado sin posibilidad de reclamo y sin perjuicio de la deportación del extranjero.

En la práctica los requisitos que solicita la Dirección General de Extranjería para la *Visa 9-III de Categoría de Inversionista Industrial* son los siguientes:

- Petición dirigida al Director General de Extranjería, con fundamentos de hecho y derecho, firmada por el interesado y el Abogado Patrocinador; señalando casillero judicial, dirección, teléfono, fax, e-mail y copia de matrícula profesional actualizada.

- Llenar formulario de “*solicitud de visa de inmigrante 9-III*” a máquina.

CUANDO LA INVERSIÓN ES EN COMPAÑÍAS, DEBE SER DISTINTA DE LA ANÓNIMA:

- Contrato constitutivo y reformas de estatutos de la compañía según el caso, debidamente inscrito en el *Registro Mercantil*, con la cláusula del compromiso del Artículo. 32, numeral VII del Reglamento de la Ley de Extranjería.

CUANDO LA INVERSIÓN ES UNIPERSONAL O PROPIEDAD INDIVIDUAL

- Matrícula de comercio inscrita en el *Registro Mercantil* del cantón donde va a ejercer la actividad.
- *Registro Único de Contribuyentes*, RUC, del interesado domiciliado en el cantón donde vaya ejercer la actividad.
- Compromiso del Artículo. 32, numeral VI del Reglamento de la Ley de Extranjería
- La inversión mínima de \$30.000 dólares americanos.
- Copia notariada del pasaporte actualizado con estadía legal vigente.
- Dos fotos del interesado tamaño carné.

- Llenar formulario “*hoja de datos para la cédula*” a máquina.
- Si el extranjero ya posee visa de inmigrante y esta realizando el cambio a esta categoría, justificará la calidad migratoria presentando copia notariada del/los documento/s esenciales que respalden la visa actual, copia notariada de la cédula, censo y visa, el movimiento migratorio y el récord policial ecuatoriano.

Los documentos provenientes del extranjero, deberán ser apostillados o autenticados por el Cónsul del Ecuador en dicho país y serán traducidos en su totalidad al idioma español, incluyendo las autenticaciones y/o apostillas ante notario, con reconocimiento de firma del traductor profesional o ante el respectivo cónsul con las certificaciones correspondientes.

Si la visa va a ser tomada en Ecuador, para el cambio de calidad o categoría migratoria, los documentos deberán presentarse treinta días antes de la fecha de vencimiento del plazo autorizado de permanencia, según del Artículo. 57 numeral 1 del Reglamento a la Ley de Extranjería.

- Pasaporte con validez mínima de 6 meses.
- Presentar certificado médico.
- Pasado judicial para el caso de los colombianos.

4.5 Requisitos para la Admisión y Aprobación de Visa 9-IV de Categoría de Apoderado General y reformas que deberían realizarse.

La Ley de Extranjería establece en el Artículo 9 numeral IV lo siguiente:

*“Para asumir indefinidamente funciones administrativas, técnicas o de especialización en empresas, instituciones o personas establecidas en el país”.*⁹⁰

El Reglamento de la Ley de Extranjería en el Artículo 33 establece:

Art. 33.- La visa de inmigrante en la categoría IV del artículo 9 de la Ley se otorgará a quienes vayan a asumir, con el fin de radicarse definitivamente en el país, funciones administrativas, técnicas o de especialización en empresas, instituciones o personas naturales o jurídicas establecidas en el país, sea que tales actividades las asuman en virtud de contrato de trabajo, mandato general, representación legal o en razón de pertenecer a organizaciones u órdenes religiosas que se encuentran ejerciendo sus actividades al amparo de lo previsto en el Modus Vivendi entre el Ecuador y la Santa Sede y el Decreto Supremo No. 212 promulgado en el Registro Oficial No. 547 de 23 de julio de 1937. Se otorgará también a las corresponsalías de Prensa Extranjera establecidas o que se establecieren en el país. Su concesión se sujetará a las siguientes reglas:

I. La inmigración deberá ser solicitada por una persona natural o jurídica constituida o domiciliada legalmente en el país. Esta regla no se aplicará a los apoderados o representantes de compañías constituidas en el extranjero que vinieren a establecerse en el país.

⁹⁰ **LEY DE EXTRANJERÍA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 3, 2009.

II. En el caso de personal extranjero con relación de dependencia laboral, quien solicite la inmigración deberá presentar el contrato de trabajo indefinido y la certificación concedida por la Dirección General de Empleo y Recursos Humanos del Ministerio de Trabajo, a que se refiere el artículo 569 del Código de Trabajo. Otorgada la visa e inscrito el extranjero en el Registro de Extranjeros, no podrá exigírsele documento adicional para probar su calidad migratoria en esta categoría. La persona natural o jurídica debe mantener, por lo menos, un 80% de personal ecuatoriano con igual proporción para los egresos financieros por concepto de sueldos y salarios.

El petitionerario deberá justificar a satisfacción de la Dirección de Empleo y Recursos Humanos del Ministerio de Trabajo, la necesidad permanente de utilizar los servicios del extranjero, en razón de su experiencia, nivel técnico o alta especialización, y por la no disponibilidad de ecuatorianos capacitados para el desempeño de esas funciones, o por ocupar funciones administrativas de confianza.

Están excluidos de estas disposiciones quienes ostenten la representación legal, judicial y extrajudicial y, en general, quienes no tengan relación laboral de dependencia.

III. Al formulario de solicitud de inmigración, deberán acompañarse los siguientes documentos:

a. Nombramiento o poder;

b. Documentos que acrediten la existencia legal de la persona natural o jurídica y que justifiquen el capital mínimo, si es aplicable, y

c. Certificado actualizado del cumplimiento de obligaciones otorgado por la Superintendencia de Compañías o por la Superintendencia de Bancos, según el caso, cuando la persona jurídica esté sujeta al control de uno de estos organismos.

En el caso previsto en la regla II de este artículo se adjuntará únicamente el contrato de trabajo y la autorización de la Dirección Nacional de Empleo y Recursos Humanos.

Si el inmigrante pertenece a una organización u orden religiosa, en vez de nombramiento o poder, presentará una certificación que así lo acredite otorgada por quien ostenta la representación legal de acuerdo con el artículo 1o. del Decreto Supremo No. 212 promulgado en el Registro Oficial No. 547 de 23 de julio de 1937.

Los Corresponsales de Prensa Extranjera presentarán únicamente la certificación otorgada por la Secretaría Nacional de Comunicación Social, SENAC.

Notas:

- El certificado que se menciona en este literal no se requiere actualmente, ya que, por disposición del Art. 22 de la Ley de Modernización del Estado (R.O. 349, 31-XII-93), se prohíbe que las entidades del sector público exijan en sus trámites administrativos certificados de cumplimiento de obligación para con otras entidades o dependencias públicas o privadas distintas a las que realiza el trámite.

- La Secretaría Nacional de Comunicación Social fue suprimida. Actualmente la ejecución de políticas de comunicación e información de entidades de la Función Ejecutiva y la coordinación de la gestión de información y comunicación social de las otras entidades del Estado la realiza la Secretaría de Comunicación, adscrita a la Presidencia de la República (D.E. 386, R.O. 83, 23-V-2000).

IV. Las personas naturales o los representantes de las personas jurídicas tendrán la obligación de informar al Director General de Extranjería, en el plazo máximo de quince días, sobre cualquier hecho o circunstancia que modifique o contraríe, las condiciones que sirvieron de antecedente para la concesión de la visa. En caso contrario, estarán sujetos a las sanciones establecidas en la Ley de Migración.

V. (Suprimida por el Art. 5 del D.E. 2432, R.O. 574, 28-XI-86)

VI. Los representantes de las personas naturales o jurídicas están obligados a sufragar los gastos que se originen por el abandono del país del extranjero y sus familiares, con motivo de la terminación de la circunstancia que originó el otorgamiento de la visa o de la orden de deportación emitida por juez competente en la oportunidad que sea requerido”.⁹¹

El párrafo primero del Artículo 33 señala que la visa de inmigrante en la categoría 9-IV, se otorga a quien vaya a radicarse definitivamente en el país, asumiendo funciones administrativas, técnicas o de especialización en empresas, instituciones o personas naturales o jurídicas, corresponsalías de prensa y órdenes religiosas.

De acuerdo al Artículo 9 numeral IV y al párrafo primero del Artículo 33 del Reglamento de la Ley de Extranjería, la norma no hace una diferenciación entre las personas jurídicas públicas o privadas y además señala que el extranjero que solicita esta categoría migratoria debe asumir sus funciones de manera permanente ejecutandándolas por medio de un contrato de trabajo por tiempo indefinido en el caso de empresas jurídicas privadas o individuales, amparados por el Código de Trabajo del Ecuador y de personas jurídicas públicas por medio de un nombramiento de conformidad a la ley; lo que nos llevaría a una contradicción con la Constitución y la Ley Orgánica de Servicio Civil y Carrera Administrativa y de Unificación y Homologación de las remuneraciones del sector público, tal como analizaremos en los siguientes artículos.

⁹¹ **REGLAMENTO DE LA LEY DE EXTRANJERÍA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 14, 2009.

La Constitución de la República del Ecuador en el Artículo 229 dice:

“Serán servidoras o servidores públicos todas las personas que en cualquier forma o a cualquier título trabajen, presten servicios o ejerzan un cargo, función o dignidad dentro del sector público.

*Los derechos de las servidoras y servidores públicos son irrenunciables. La Ley definirá el organismo rector en material de recursos humanos y remuneraciones para todo el sector público y regulará el ingreso, acceso, promoción incentivos, régimen disciplinario, estabilidad, sistema de remuneración y cesación de funciones de sus servidores”.*⁹²

Ley Orgánica de Servicio Civil y Carrera Administrativa y de Unificación y Homologación de las remuneraciones del sector público, en el Artículo 6 señala:

“Art. 6.- Requisitos para el ingreso.- Para ingresar al servicio civil se requiere:

a) Ser ciudadano ecuatoriano, mayor de 18 años y estar en el pleno ejercicio de los derechos previstos por la Constitución Política de la República y la ley para el desempeño de una función pública, y no encontrarse en interdicción civil o en concurso de acreedores o en insolvencia declarada judicialmente, ni estar comprendido en alguna de las causales de prohibición para ejercer cargos públicos;

⁹² **CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 115, 2009.

- b) Cumplir con los requerimientos de preparación académica, experiencia y demás competencias exigibles previstas en el manual genérico de clasificación de puestos del servicio civil y en los manuales de clasificación de puestos de cada entidad;*
- c) Haber sufragado, cuando se tiene obligación de hacerlo, salvo las causas de excusas previstas en la ley;*
- d) Haber cumplido lo dispuesto en la Ley de Servicio Militar Obligatorio en las Fuerzas Armadas Nacionales;*
- e) No encontrarse en mora de pagar créditos de cualquier naturaleza, definitivamente establecidos a favor de entidades u organismos del sector público;*
- f) No tener en su contra auto de llamamiento a juicio debidamente ejecutoriado; y,*
- g) Haber presentado, cuando corresponda hacerlo, la declaración patrimonial juramentada conforme lo previsto en la Constitución Política de la República y la ley y haber autorizado el levantamiento del sigilo de sus cuentas bancarias.*

Una vez expedido el contrato o nombramiento respectivo, dentro del término de quince días, éste deberá registrarse obligatoriamente en la unidad de administración de recursos humanos correspondiente.”⁹³

Como podemos observar en los artículos señalados, para ejercer el cargo de servidor público es necesario ser ecuatoriano y ejecutar dicho puesto por medio de un nombramiento o contrato ocasional. El Artículo 33 del Reglamento de la Ley de Extranjería dice que el extranjero solicitante de la categoría 9-IV, debe radicarse

⁹³ **LEY ORGÁNICA DE SERVICIO CIVIL Y CARRERA ADMINISTRATIVA Y DE UNIFICACIÓN Y HOMOLOGACIÓN DE LAS REMUNERACIONES DEL SECTOR PÚBLICO**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 3, 2009.

definitivamente y asumir sus funciones en empresas constituidas en el país de forma permanente por lo tanto en el sector público sería mediante un nombramiento y de conformidad al Artículo 6 de Ley Orgánica de Servicio Civil y Carrera Administrativa y de Unificación y Homologación de las remuneraciones del sector público, solamente los ecuatorianos pueden ser servidores públicos por ello creemos que debería reformarse el Artículo 9 numeral IV y el Artículo 33 del Reglamento de la Ley de Extranjería y especificar que quien solicita la visa de categoría 9-IV, debe asumir definitivamente funciones administrativas, técnicas o de especialización en empresas, instituciones o personas naturales o jurídicas privadas establecidas en el país.

Debemos mencionar también que en el Artículo 22 de la Ley Orgánica de Servicio Civil y Carrera Administrativa y de Unificación y Homologación de las remuneraciones del sector público señala la prohibición de registrar contratos o nombramientos contrarios a la ley, así:

“Prohibición de registrar.- Bajo la prevención de las sanciones legales correspondientes, la unidad de administración de recursos humanos de la entidad, no registrará el nombramiento o contrato de la persona que no cumpla con lo prescrito en esta Ley”.⁹⁴

La norma determina que quien debe solicitar la inmigración de un extranjero debe ser una persona natural o jurídica constituida o domiciliada legalmente en el país. Esta regla no se aplicará a los apoderados o representantes de compañías constituidas en el extranjero que aun no se han establecido en el Ecuador. Debemos

⁹⁴ **LEY ORGÁNICA DE SERVICIO CIVIL Y CARRERA ADMINISTRATIVA Y DE UNIFICACIÓN Y HOMOLOGACIÓN DE LAS REMUNERACIONES DEL SECTOR PÚBLICO**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 15, 2009.

señalar que para el caso de personas jurídicas privadas la Ley de Compañías señala en el Artículo 146 la forma de constitución así:

“La compañía se constituirá mediante escritura pública que, previo mandato de la Superintendencia de Compañías, será inscrita en el Registro Mercantil. La compañía se tendrá como existente y con personería jurídica desde el momento de dicha inscripción. Todo pacto social que se mantenga reservado será nulo”.⁹⁵

La Ley de Compañías del Ecuador, señala que una persona jurídica privada tendrá existencia y personería jurídica desde el momento de la inscripción en el Registro Mercantil, y para el caso de las personas naturales es necesario que se cuente con el Registro Único de Contribuyentes, nosotros creemos que debería reformarse este artículo en el sentido de que las empresas privadas y las personas naturales que realicen alguna actividad económica o sin fin de lucro estén funcionando en el país por un período mínimo de un año, con anticipación de la fecha de la solicitud de la visa. Salvo en el caso de que sea una actividad industrial nueva y necesaria para toda la colectividad. Lo anterior es importante porque se puede observar en la práctica que se constituye una persona jurídica de conformidad a lo que dispone la Ley de Compañías o una persona natural obtiene su Registro Único de Contribuyentes con el objetivo de solicitar la gestión de determinado extranjero, pero en la realidad dicha empresa no ejecuta ninguna actividad.

Respecto a las Compañías extranjeras establecidas en el Ecuador, para que puedan ejercer habitualmente sus actividades es necesario:

⁹⁵ **LEY DE COMPAÑÍAS DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 78, 2009.

“Art. 415.- Para que una compañía constituida en el extranjero pueda ejercer habitualmente sus actividades en el Ecuador deberá:

- 1. Comprobar que está legalmente constituida de acuerdo con la Ley del país en el que se hubiere organizado;*
- 2. Comprobar que, conforme a dicha ley y a sus estatutos, puede acordar la creación de sucursales y tiene facultad para negociar en el exterior, y que ha sido válidamente adoptada la decisión pertinente.*
- 3. Tener permanentemente en el Ecuador, cuando menos, un representante con amplias facultades para realizar todos los actos y negocios jurídicos que hayan de celebrarse y surtir efectos en territorio nacional, y especialmente para que pueda contestar las demandas y cumplir las obligaciones contraídas.*

Igual obligación tendrán las empresas extranjeras que, no siendo compañías, ejerzan actividades lucrativas en el Ecuador; y,

- 4. Constituir en el Ecuador un capital destinado a la actividad que se vaya a desarrollar. Su reducción sólo podrá hacerse observando las normas de esta Ley para la reducción del capital. Para justificar estos requisitos se presentará a la Superintendencia de Compañías los documentos constitutivos y los estatutos de la compañía, un certificado expedido por el Cónsul del Ecuador que acredite estar constituida y autorizada en el país de su domicilio y que tiene facultad para negociar en el exterior. Deberá también presentar el poder otorgado al representante y una certificación en la que consten la resolución de la compañía de operar en el Ecuador y el capital asignado para el efecto, capital que no podrá ser menor al fijado por el Superintendente de Compañías, sin perjuicio de las normas especiales que rijan en materia de inversión extranjera.”⁹⁶*

⁹⁶ **LEY DE COMPAÑÍAS DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 78, 2009.

Cuando el extranjero esta en relación de dependencia laboral; el solicitante o empleador debe adjuntar el contrato de trabajo individual o colectivo y la certificación concedida por el *Dirección General de Empleos y Recursos Humanos del Ministerio de Relaciones Laborales*, luego de probar que tiene el 80% de personal ecuatoriano con igual proporción para los egresos financieros, por concepto de sueldo y salarios, así como también la idoneidad del extranjero y la indisponibilidad de ecuatorianos con similares características.

En este caso creemos conveniente una reforma, en el sentido que el extranjero que solicita esta categoría migratoria como un profesional de alto nivel o un trabajador especializado, debería instruir en su especialidad por lo menos a tres ecuatorianos durante cada año de su permanencia en el país; esto sería el aporte que haría el inmigrante en el área científica, técnica, o profesional y contribuir con sus conocimientos para otras personas. Además estas capacitaciones serían remuneradas de acuerdo al Artículo 66 No. 17 de la Constitución de la República del Ecuador que dice:

“El derecho a la libertad de trabajo. Nadie será obligado a realizar un trabajo gratuito o forzoso, salvo los casos que determine la ley”.⁹⁷

Esto debería hacérselo con el apoyo de la Dirección General de Extranjería, el *Instituto Ecuatoriano de Seguridad Social IESS*, el *Consejo Nacional de Capacitación Profesional del Ecuador*, *Servicio Ecuatoriano de Capacitación Profesional*, *Ministerio de Inclusión, Económica y Social MIESS*, para tener un control de los ciudadanos ecuatorianos que están siendo capacitados.

⁹⁷ **CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 46, 2009.

El Decreto Ejecutivo No. 1821 publicado en el Registro Oficial No. 408 del 10 de septiembre del 2001, respecto al funcionamiento del Consejo Nacional de Capacitación Profesional del Ecuador señala:

*“Art. 2.- El CNCF, en atención a la demanda del sector productivo del país y en concordancia con los objetivos nacionales, deberá formular políticas, normas, y procedimientos, definir estrategias y ejecutar acciones que regulen, faciliten, impulsen y fortalezcan la capacitación y la formación profesional en Ecuador”.*⁹⁸

El Reglamento de la Ley de Extranjería establece que es requisito que la persona natural o jurídica legalmente constituida en el Ecuador para quien va a realizarse la gestión administrativa, técnica o de especialización, debe estar inscrita mediante escritura pública en el *Registro Mercantil*, previo informe de la *Super Intendencia de Compañías*. Sin embargo ello no se aplicará a los representantes o apoderados de personas jurídicas constituidas en el exterior.

En el caso de que el extranjero venga en el ejercicio de una función de confianza se debe anexar el nombramiento o poder y los documentos que justifiquen la existencia legal de la persona natural.

En la práctica los requisitos que solicita la Dirección General de Extranjería para la *Visa 9-IV de Categoría de Apoderado General* son los siguientes:

⁹⁸ **DECRETO EJECUTIVO No. 1821**, Registro Oficial No. 408 del 10 de septiembre del 2001, respecto al funcionamiento del Consejo Nacional de Capacitación Profesional del Ecuador

- Petición dirigida al Director General de Extranjería, con fundamentos de hecho y derecho, firmada por el interesado y el Abogado Patrocinador; señalando casillero judicial, dirección, teléfono, fax, e-mail y copia de matrícula profesional actualizada.
- Llenar formulario “*solicitud de visa de inmigrante 9-IV*” a máquina.

EN EL CASO DE QUE SI ES APODERADO GENERAL:

- Capital de la compañía de 25.000 dólares o activos de 100.000 dólares.
- Poder General indefinido en el tiempo con representación legal, judicial y extrajudicial, inscrito en el *Registro Mercantil* del respectivo cantón.
- Acta de la Junta de Accionistas, que decide que se otorgue el poder debidamente suscrito.
- Constitución de la compañía, reforma de estatutos o aumento de capital, según el caso, inscrito en el *Registro Mercantil* del respectivo cantón.
- Certificado del cumplimiento de obligaciones y existencia legal de la compañía, extendido por la *Superintendencia de Compañías o de Bancos*, según sea el caso.
- Nombramiento y aceptación del representante legal de la compañía inscrito en el *Registro Mercantil*, se adjuntará los datos de identificación del representante legal.

- RUC de la compañía, pago de impuesto a la renta, copias notariadas de los tres últimos pagos del IVA.

SI TIENE CONTRATO INDEFINIDO DE TRABAJO:

- Contrato indefinido de trabajo, legalizado en el *Ministerio de Relaciones Laborales*.
- Autorización laboral indefinida emitida por parte del *Ministerio de Relaciones Laborales del Ecuador*.

SI PERTENECE A UNA ORGANIZACIÓN RELIGIOSA:

- Certificado del representante legal acreditando que el extranjero, pertenece a la organización religiosa y el cargo que va a desempeñar en el Ecuador.
- Nombramiento del representante legal de la Organización Religiosa, inscrito en el *Registro de la Propiedad*.
- Estatutos de la Organización Religiosa, aprobados y certificados por el Ministerio de Gobierno, Culto, Policía y Municipalidades, mediante acuerdo ministerial, inscrito y publicado en el Registro Oficial.
- RUC de la organización religiosa.

SI PERTENECE A CORRESPONSALÍAS DE PRENSA EXTRANJERA:

- Presentará la calificación otorgada por la *Secretaría de Comunicación del Estado*.
- Compromisos del Artículo. 33, numerales IV y VI del Reglamento a la Ley de Extranjería, suscrito por el poderdante, empleador o representante legal, según el caso.
- Copia notariada del pasaporte actualizado con estadía legal vigente.
- Dos fotos del interesado tamaño carné.
- Llenar formulario “*hoja de datos para la cedula*” a máquina.
- Si el extranjero ya posee visa de inmigrante y esta realizando el cambio a esta categoría, justificará la calidad migratoria presentando copia notariada del/los documento/s esenciales que respalden la visa actual, copia notariada de la cédula, censo y visa, el movimiento migratorio y el récord policial ecuatoriano.

Los documentos provenientes del extranjero, deberán ser apostillados o autenticados por el Cónsul del Ecuador en dicho país y serán traducidos en su totalidad al idioma español, incluyendo las autenticaciones y/o apostillas ante notario, con reconocimiento de firma del traductor profesional o ante el respectivo cónsul con las certificaciones correspondientes.

Si la visa va a ser tomada en Ecuador, para el cambio de calidad o categoría migratoria, los documentos deberán presentarse treinta días antes de la fecha de vencimiento del plazo autorizado de permanencia, según del Artículo. 57 numeral 1 del Reglamento a la Ley de Extranjería.

- Pasaporte con validez mínima de 6 meses.
- Presentar certificado médico.
- Pasado judicial para el caso de los colombianos.

4.6 Requisitos para la Admisión y Aprobación de Visa 9-V de Categoría de Profesional y reformas que deberían realizarse.

La Ley de Extranjería establece en el Artículo 9 numeral V, lo siguiente:

*“Para ejercer una profesión liberal o una profesión técnica, con arreglo a las normas de la Ley de Educación Superior”.*⁹⁹

El Reglamento de la Ley de Extranjería en el Artículo 34 dispone lo siguiente:

“Art. 34.- La concesión de la visa de inmigrante para la Categoría V del Art. 10 de la Ley se sujetará a las siguientes Reglas:

⁹⁹ **LEY DE EXTRANJERÍA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 3, 2009.

I. Podrán autorizar visas para profesionales extranjeros que acrediten su título profesional.

*II. Se tendrá en cuenta lo dispuesto en Convenios o Acuerdos Internacionales”.*¹⁰⁰

El requisito principal para que se otorgue este tipo de visa es la presentación del título profesional en una carrera liberal o técnica a través del aporte intelectual y el estudio de conocimientos técnicos, o el fortalecimiento sistemático de habilidades y destrezas.

La norma determina que este tipo de visa debe estar de conformidad a la Ley Orgánica de Educación Superior, es decir a los títulos otorgados por Universidades y Escuelas Politécnicas creadas por la Ley y la Constitución Política del Ecuador y; los Institutos Superiores Técnicos y Tecnológicos, que hayan sido autorizados por el Ministerio de Educación.

Para el efecto vamos a citar el Artículo 45 de la Ley Orgánica de Educación Superior que señala:

“Art. 45 Los niveles de formación que imparten las instituciones del Sistema Nacional de Educación Superior son:

a) Nivel técnico superior, destinado a la formación y capacitación para labores de carácter operativo. Corresponden a este nivel los títulos profesionales de técnico, tecnólogo o ingeniero de operación.

¹⁰⁰ **REGLAMENTO DE LA LEY DE EXTRANJERÍA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 17, 2009.

b) *Tercer nivel, destinado a la formación básica en una disciplina o a la capacitación para el ejercicio de una profesión. Corresponden a este nivel el grado de licenciado y los títulos profesionales universitarios o politécnicos, que son equivalentes; y,*

c) *Cuarto nivel o de postgrado, destinado a la especialización científica o entrenamiento profesional avanzado. Corresponden a este nivel los títulos intermedios de postgrado de especialista y diploma superior, y los grados de magíster y doctor”.*¹⁰¹

Cuando el título es otorgado por una universidad ecuatoriana, es necesario que sea refrendado por la *Consejo Nacional de Educación Superior CONESUP* y si el título es de una universidad del exterior debe estar autenticado por el Servicio Exterior Ecuatoriano en el país donde fue otorgado y revalidado de acuerdo a la normativa particular de cada centro universitario, sea por una universidad ecuatoriana o extranjera legalmente reconocida en el Ecuador. Sin perjuicio de lo dispuesto en los tratados y Convenios Internacionales.

Proponemos que la reforma debería incluir que los extranjeros que han obtenido su título profesional en el exterior y lo han revalidado en el Ecuador, deberán cumplir el período de un año de capacitación remunerada, como docentes en alguna Universidad, Escuela Politécnica o Institutos Superiores Técnicos y Tecnológicos del país, con la finalidad de que impartan sus conocimientos con profesionales y estudiantes ecuatorianos; esto regulado a través del *Consejo Nacional de Educación Superior de Universidades y Escuelas Politécnicas CONESUP, Consejo Nacional de*

¹⁰¹ **LEY ORGÁNICA DE EDUCACIÓN SUPERIOR DEL ECUADOR**, Ediciones Legales EDLE, Pág. 12, 2009.

Capacitación Profesional CNTF, Servicio Ecuatoriano de Capacitación Profesional SECAP y el Ministerio de Educación del Ecuador.

En la práctica los requisitos que solicita la Dirección General de Extranjería para la *Visa 9-V de Categoría de Profesionales*, son los siguientes:

- Petición dirigida al Director General de Extranjería, con fundamentos de hecho y derecho, firmada por el interesado y el Abogado Patrocinador; señalando casillero judicial, dirección, teléfono, fax, e-mail y copia de matrícula profesional actualizada.
- Llenar formulario “*solicitud de visa de inmigrante 9-V*” a máquina.

SI ÉL TÍTULO PROFESIONAL FUE OBTENIDO EN EL ECUADOR:

- Original o copia notariada del título superior legalizado por las autoridades competentes e inscritas en el CONESUP.

SI EL TÍTULO PROFESIONAL FUE OBTENIDO EN EL EXTERIOR:

- Original o copia notariada del título superior autenticado por el Cónsul del Ecuador en el país de origen o apostillado, el mismo que será revalidado por una universidad o escuela politécnica del Ecuador y registrado en el CONESUP, en original o copia notariada.

- Copia certificada del Convenio o Acuerdo Internacional sobre reconocimiento mutuo de título académico.
- Copia notariada del pasaporte actualizado con estadía legal vigente.
- Dos fotos del interesado tamaño carné.
- Llenar formulario “*hoja de datos para la cedula*”, a máquina.
- Si el extranjero ya posee visa de inmigrante y esta realizando el cambio a esta categoría, justificará la calidad migratoria presentando copia notariada del/los documento/s esenciales que respalden la visa actual, copia notariada de la cédula, censo y visa, el movimiento migratorio y el récord policial ecuatoriano.

Los documentos provenientes del extranjero, deberán ser apostillados o autenticados por el Cónsul del Ecuador en dicho país y serán traducidos en su totalidad al idioma español, incluyendo las autenticaciones y/o apostillas ante notario, con reconocimiento de firma del traductor profesional o ante el respectivo cónsul con las certificaciones correspondientes.

Si la visa va a ser tomada en Ecuador, para el cambio de calidad o categoría migratoria, los documentos deberán presentarse treinta días antes de la fecha de vencimiento del plazo autorizado de permanencia, según del Artículo. 57 numeral 1 del Reglamento a la Ley de Extranjería.

- Pasaporte con validez mínima de 6 meses.

- Presentar certificado médico.
- Pasado judicial para el caso de los colombianos.

4.7 Requisitos para la Admisión y Aprobación de Visa 9-VI de Categoría de Amparo y reformas que deberían realizarse.

La Ley de Extranjería establece en el Artículo 9 numeral VI, lo siguiente:

“En caso de ser cónyuge, o pariente dentro del segundo grado de consanguinidad o de afinidad de un ciudadano extranjero con visa de inmigrante distinta a esta categoría”.¹⁰²

El Reglamento de la Ley de Extranjería en el Artículo 35 establece:

“Art. 35.- La concesión de visa de inmigrante para la categoría VI del artículo 10 de la Ley, se sujetará a las siguientes reglas:

I. Deberá solicitar la visa la persona bajo cuya dependencia económica vaya a vivir el interesado, la cual deberá acreditar su nacionalidad de ecuatoriana o su calidad de inmigrante.

II. Deberá justificar el parentesco que cita la categoría.

¹⁰² **LEY DE EXTRANJERÍA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 3, 2009.

III. El solicitante, si es extranjero, acreditará su solvencia económica para atender las necesidades de quienes no fueren ni su cónyuge ni sus hijos.

IV. Sólo con la certificación prevista en el Art. 548 del Código de Trabajo, podrá ejercer actividades con relación de dependencia, si es que fallece la persona bajo cuya dependencia viva o disminuyan los medios de subsistencia familiar. Podrá, sin embargo, ejercer otras actividades lucrativas, sujetándose a las normas legales pertinentes.

V. El vínculo conyugal o el parentesco se acreditará con el certificado conferido de la forma legal. Si tal documento fuere otorgado en el exterior se legalizará de conformidad con el Art. 5 del Decreto Ejecutivo No. 601 publicado en el Registro Oficial No. 148 de 20 de marzo de 1985.

VI. Quienes hubieren adquirido la calidad de inmigrante en virtud del matrimonio perderán esta calidad al terminar el matrimonio por las causas establecidas en los ordinales segundo y cuarto del Art. 104 del Código Civil, salvo, en este último caso, que se trate del cónyuge inocente y el divorcio se hubiere decretado por cualquiera de las causas establecidas en el Art. 109 del Código Civil”.¹⁰³

La categoría de inmigrante 9-VI se fundamenta en la reagrupación familiar o reunificación familiar que es el derecho de los migrantes a mantener la unidad de su familia, pudiendo para ello reunir consigo a parientes en el país al que se han desplazado.

El derecho a la reagrupación familiar se reconoce, en la Declaración Universal de los Derechos Humanos y tratados internacionales como los Pactos Internacionales de Derechos Humanos, la Convención sobre los Derechos del Niño,

¹⁰³ **REGLAMENTO DE LA LEY DE EXTRANJERÍA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 19, 2009.

la Convención internacional sobre la protección de los derechos de todos los trabajadores migratorios y de sus familiares, la Carta Social Europea o el Convenio Europeo de Derechos Humanos, entre otros.

La Constitución Política del Ecuador reconoce el derecho a la reagrupación familiar y en el Artículo 40 señala:

“Se reconoce a las personas el derecho a migrar. No se identificará ni se considerará a ningún ser humano como ilegal por su condición migratoria.

El Estado, a través de las entidades correspondientes, desarrollará entre otras las siguientes acciones para el ejercicio de los derechos de las personas ecuatorianas en el exterior, cualquiera sea su condición migratoria:

- 1. Ofrecerá asistencia a ellas y sus familias, ya sea que éstas residan en el exterior o en el país.*
- 2. Ofrecerá atención, servicios de asesoría y protección integral para que puedan ejercer libremente sus derechos.*
- 3. Precautelar sus derechos cuando, por cualquier razón, hayan sido privadas de su libertad en el exterior.*
- 4. Promoverá sus vínculos con el Ecuador, facilitará la reunificación familiar y estimulará el retorno voluntario”.¹⁰⁴*

Para esta categoría migratoria es necesario justificar el parentesco a través de partidas de nacimiento, acta de matrimonio legalmente obtenido o la sentencia que se

¹⁰⁴ **CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 30, 2009.

reconoce uno de los estados civiles anteriores y la copia del pasaporte del beneficiario.

El numeral primero del Artículo 35 del Reglamento de la Ley de Extranjería establece que la persona que debe solicitar la visa es aquella cuyo bajo dependencia vaya a vivir el interesado y debe acreditar su nacionalidad de ecuatoriano o su calidad de inmigrante, además es necesario justificar el parentesco.

Según la Ley el solicitante extranjero debe demostrar su solvencia económica para atender las necesidades de quienes no fueren ni su cónyuge ni sus hijos. Esta solvencia puede ser acreditada mediante la declaración juramentada ante un notario público que avale los ingresos del solicitante.

En el caso de fallecer la persona bajo cuya dependencia vivía el inmigrante o disminuyan los medios de subsistencia familiar, podrá trabajar en relación de dependencia únicamente con la certificación de la *Dirección de Empleo y Recursos Humanos del Ministerio de Relaciones Laborales del Ecuador* como lo indica el Artículo 569 del Código de Trabajo que dice:

“Art. 569.- Autorización al trabajador extranjero.- Todo extranjero que desee ingresar al país con el propósito de desarrollar actividades laborales con dependencia de personas naturales o jurídicas, domiciliadas en el Ecuador o en otro país, para solicitar la respectiva visación y su inscripción en el Registro de Extranjeros o la renovación de la misma así como para la modificación hacia esta calidad y categoría migratorias de tipo laboral, con posterioridad a su admisión en el país, deberán previamente obtener un certificado otorgado por el Director Nacional de Empleo y Recursos Humanos del Ministerio de Trabajo y Recursos Humanos en el que conste la autorización favorable de la actividad a desarrollar y

*que su admisión y/o permanencia en el país, no afecte a la política nacional de empleo y recursos humanos”.*¹⁰⁵

La Ley en numeral IV del Artículo 35 del Reglamento de la Ley de Extranjería también señala que el inmigrante con la categoría 9-VI, podrá ejercer otras actividades lucrativas, sujetándose a las normas legales pertinentes de conformidad con el Artículo 10 de la Ley de Extranjería que señala:

*“Los extranjeros inmigrantes que fueren legítimos titulares de una visa correspondiente a alguna de las categorías migratorias descritas en el artículo anterior, podrán desarrollar libremente cualquier actividad laboral, económica o lucrativa lícita, sin que implique cambio de categoría migratoria ni requiere de autorización laboral”.*¹⁰⁶

El numeral VI del Artículo 35 del Reglamento de la Ley de Extranjería del Ecuador señala que quienes hubieren adquirido la calidad de inmigrante en virtud del matrimonio perderán esta calidad en los casos de terminación del matrimonio por las causas establecidas en los ordinales segundos y cuarto del Artículo 104 del Código Civil, así por la sentencia ejecutoriada que declara la nulidad del matrimonio y por el divorcio.

Sin embargo en el mismo numeral, la Ley señala que en el caso del divorcio no se perdería la calidad de inmigrante salvo que se tratara de cónyuge inocente y el

¹⁰⁵ **CÓDIGO DE TRABAJO DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 110, 2009.

¹⁰⁶ **LEY DE EXTRANJERÍA DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 3, 2009.

divorcio se hubiere decretado por cualquiera de las causas establecidas en el Artículo 109 del Código Civil.

En la disposición anterior el legislador habla acerca de cónyuge inocente, nosotros creemos que lo que quiso decir el legislador es que en el caso de que el inmigrante no hay sido el causante del divorcio y que ello sea por medio de una sentencia judicial, respecto de las causas del Artículo 109 del Código Civil del Ecuador que dice:

“Son causas de divorcio

1.- El adulterio de uno de los cónyuges;

2.- Sevicia;

3.- Injurias graves o actitud hostil que manifiesta claramente un estado habitual de falta de armonía de las dos voluntades en la vida matrimonial;

4.- Amenazas graves del cónyuge contra la vida del otro;

5.- Tentativa de uno de los cónyuges contra la vida del otro, como autor cómplice;

6.- El hecho de que de a luz la mujer, durante el matrimonio, un hijo concebido antes, siempre que el marido hubiera reclamado contra la paternidad del hijo y obtenido sentencia ejecutoriada que declare que no es su hijo, conforme a lo dispuesto en este Código;

7.- Los actos ejecutados por uno de los cónyuges con el fin de corromper al otro, o a uno o más de los hijos;

8.- El hecho de adolecer uno de los cónyuges de enfermedad grave, considerada por tres médicos designados por el juez, como incurable y contagiosa o transmisible a la prole;

9.- El hecho de que uno de los cónyuges sea ebrio consuetudinario o en general toxicómano;

10.- La condena ejecutoriada a reclusión mayor;

*11.- El abandono voluntario e injustificado del otro cónyuge, por más de un año ininterrumpidamente”.*¹⁰⁷

Nosotros creemos que el numeral VI debería reformarse en el sentido de que si el inmigrante ha procreado hijos nacidos en el Ecuador no debería perder su calidad migratoria siempre y cuando remita la documentación que justifique el parentesco con su hijo o hija a la Dirección General de Extranjería, ello estaría de acorde con el Artículo 40 de la Constitución Política del Ecuador acerca del derecho a la reagrupación familiar.

4.8 Requisitos de Admisión y Aprobación de la Visa 9-VII de Casos Adicionales.

La Ley de Extranjería establece que la visa 9-VII, es para llevar a cabo actividades lícitas que no estén contempladas en la ley y que de conformidad con lo que requiere el reglamento correspondiente y previo dictamen favorable del Consejo Consultivo de Política Migratoria, garanticen ingresos suficientes y estables para el sustento económico del migrante y sus dependientes.

¹⁰⁷ **CÓDIGO CIVIL DEL ECUADOR**, Corporación de Estudios y Publicaciones, Pág. 25, 2009.

Debemos decir que esta disposición, es bastante amplia y abre las posibilidades migratorias de los extranjeros que llegan al país, pues no se toma en consideración otras situaciones como artistas, artesanos, estudiantes diplomados, etc, que buscan radicarse de manera permanente. El requisito para este tipo de visa sería que la actividad del solicitante sea lícita y no este contemplada en ninguna de las categorías anteriores y además que se garanticen ingresos suficientes y estables para el sustento económico del migrante y sus dependientes. Esta categoría migratoria depende de un dictamen favorable del Consejo Consultivo de Política Migratoria y del cumplimiento del Reglamento de la Ley de Extranjería del Ecuador.