

CAPITULO 4: CONCLUSIONES Y RECOMENDACIONES

4.1 CONCLUSIONES

- La adecuación de la legislación del Ecuador a los principios que forman la Convención sobre los Derechos del Niño, marcan la motivación para la creación de esta innovación legal, misma que cuenta con principios básicos en el marco jurídico, social e institucional para la vigencia jurídica de los derechos de los menores. Mismos que ya cuentan con una nueva protección integral adaptada a la reglamentación nacional, generando por tanto una respuesta efectiva a la violación de los derechos de este grupo vulnerable, mediante el reconocimiento de los niños, niñas y adolescentes como sujetos de derecho y ya no como objetos de protección.
- Además con la nueva reforma se implementan espacios de exigibilidad que permiten, hacer respetar y cumplir los derechos y las obligaciones que cada uno de los niños y adolescente tiene, buscando así su condición de sujetos sociales de derechos, condición mediante la cual se busca el reconocimiento de su papel activo, de su participación en la

- Dentro del marco adjetivo la reforma presenta avances fundamentales, en la actualidad no es necesario seguir el modelo clásico de demanda promulgado por el Código de Procedimiento Civil, pero no por eso se puede dejar a un lado su esencia misma que es el punto neurálgico de toda acción judicial, es por eso que la reforma creó un formulario único, mismo que contiene características específicas de la materia, donde se detallan datos personales de la persona que demanda, como datos de quienes serán los obligados principales, y los subsidiarios, en caso de que los principales no cumplan con su responsabilidad alimentaria.
- Los obligados subsidiarios serán los encargados de realizar el pago de la obligación alimentaria, en el caso en que el padre o madre se encuentren en insuficiencia de recursos o estén ausentes del país, con lo que se pretende el aseguramiento del cumplimiento de la obligación, la cual se puede efectivizar, aun sobre los subsidiarios, mediante medidas cautelares personales, buscando con esto, el pago inmediato de lo adeudado y el cumplimiento por parte de uno de los parientes cercanos de la obligación pendiente.
- La nueva reforma además de presentar el nuevo formulario de demanda, también innova dentro del mismo con la anunciación de pruebas, y con la solicitud de medidas cautelares reales o personales, buscando con esto el aseguramiento de la presencia del deudor, para que exista una garantía del cumplimiento y de la satisfacción del derecho que por ley les corresponde a los menores.
- Además dentro de este nuevo formulario de demanda ya no se necesita del patrocinio de un abogado para impulsar el proceso de alimentos, es pertinente decir que está era una de las causas principales para que muchos titulares del derecho, no lo hagan efectivo o no lo reclaman por la falta de recursos.

- La incorporación de los alimentos provisionales, con la providencia de calificación de la demanda, atiende a las necesidades inmediatas de los menores y adolescentes del Ecuador, ya que en el antiguo proceso de alimentos, esta pensión era fijada en la Audiencia de Conciliación. Cabe mencionar que en la actualidad, ya no se cuenta con dos audiencias, tal como sucedía en el antiguo proceso, mismo que contenía la citada Audiencia de Conciliación, en la que se procedía con la contestación a la demanda y la Audiencia de Prueba, que era el momento procesal para fijar la pensión definitiva. Actualmente solo existe una y es la Audiencia Única, la cual se constituye en el punto central del juicio alimentario, ya que dentro de la misma se desarrollaran todos los actos procesales, que anteriormente eran divididos en las dos audiencias, buscando con esto la celeridad del proceso, para a la larga poder fijar una pensión definitiva en el menor tiempo posible, y de esa manera asegurar el apercibimiento inmediato de su derecho a los menores de edad.
- Las nuevas reformas presentan un desarrollo fundamental en la Niñez y Adolescencia, ya que su nuevo fundamento de protección integral desprende un conjunto de derechos que aseguran el cuidado, crianza, educación, desarrollo y protección, además del derecho a una vida digna, que les permita disfrutar de las condiciones socioeconómicas necesarias para su desarrollo integral, derecho que incluye prestaciones que aseguren una alimentación nutritiva, equilibrada y suficiente, así como acceso a los servicios de salud, educación de calidad, vestuario adecuado y vivienda segura hacia todos los niños, niñas y adolescentes. Constituyendo un avance muy significativo y eficaz para la garantía y ejecución del derecho de la niñez y adolescencia del Ecuador.

4.2 RECOMENDACIONES

- Es urgente una reforma en la figura del apremio personal, por la razón que existe una confusión de la responsabilidad jurídica, ya que el pago de alimentos constituye una responsabilidad civil a la que no pueden aplicársele las reglas de juego de la responsabilidad penal. Ante lo cual solo cabría responder que indiscutiblemente el pago de pensiones alimenticias es, en efecto una responsabilidad civil, por lo que cualquiera que sea la naturaleza u origen de tal responsabilidad, no existe por tanto sustento jurídico alguno para sancionar su incumplimiento con la privación de la libertad personal del obligado, que no es ninguna de las reglas de su juego y que, en cambio es la regla más dura y la más grave consecuencia de la responsabilidad penal. Y además agregar el desarrollo que se ha hecho en líneas anteriores sobre ambas responsabilidades no habiendo ninguna intermedia que tenga relación con la privación de la libertad es precisamente para poner de manifiesto la aberración que ha convertido en el Ecuador, a la responsabilidad civil de pagar alimentos al sancionar su incumplimiento con nada menos que la cárcel.
- Es pertinente recomendar la no “ponderación extrema” del interés superior del niño, dado que se fomenta una lucha de derechos, en este contexto se citara el caso publicado en la página web del Diario El Universo de jueves 15 de abril del 2010, con el título Anciano con arresto por una demanda alimenticia, en el cual se trata del señor Cayetano Cedeño de 95 años quien fue demandado por una pensión de alimentos que interpuso su ex nuera Nilmia Violeta, quien al no recibir el pago de parte de su ex esposo Marco Cedeño, hijo del anciano, decidió trasladarla a sus ex suegro tal como lo permite el Código de la Niñez y Adolescencia, el abuelo se agravo una vez que vio la policía en su casa para darle apremio personal, lo que le produjo un paro cardíaco. Un hijo de los ancianos los calificó de indolentes a las autoridades que permitieron lo que calificaron de atropello y acotaron que la abuela también demandada también se encuentra con cáncer terminal. Situación que genera una innecesaria lucha de derechos ya que los jueces bajo su sana crítica

tendrían que buscar una equitativa y razonada decisión que no afecte a nadie más que al culpable de la obligación alimentaria, por ser este en esencia el indicado para cuidar de la vida, manutención y desarrollo de sus hijos.

- La recomendación está enfocada a la aclaración de la disposición determinada en el art. Innumerado 5 de la reforma al Código de la Niñez y Adolescencia, reformándolo y mencionando que la corresponsabilidad de los abuelos no podrá ser exigida de responder en las pensiones alimenticias, cuando superen los 65 años de edad, cuando tengan enfermedades catastróficas, en cualquier edad, y cuando no tengan fuentes de ingresos fijos; esta regulación es de igual manera para los hermanos y los tíos, quienes en estos casos de incapacidad o enfermedad no deberían pagar la pensión alimenticia asignada en base a la subsariedad.
- Si bien en el ámbito procesal de la reforma, se cuenta con un formulario de demanda, en el que no se necesita de un Abogado Patrocinador, para impulsar el proceso, es elemental que la Defensoría Pública tome conocimiento de estos casos, para que las personas que están reclamando este derecho, cuenten con una guía de los pasos a seguir dentro del juicio de alimentos, ya que una cosa es poder impulsar un juicio, pero otro muy diferente es saber defenderlo y sobretodo ganarlo.
- En lo referente a los incidentes, existe desproporcionalidad en el incidente de rebaja, por la razón que este se hace efectivo, únicamente en el momento en que se dicte sentencia sobre el mismo, por lo tanto la obligación determinada anteriormente tendrá vigencia hasta la resolución del Juez del Niñez y Adolescencia, pero si nos detenemos y analizamos con un caso hipotético de una persona que gana mensualmente 1000 dólares, tiene dos hijos y los dos mensualmente reciben 600 dólares por concepto de su pensión alimenticia, pero que sucede si el obligado se queda sin trabajo, y sin ingresos por un tiempo; pero consigue otro trabajo en el que gana solo 240 dólares. En ese caso y según

la reforma el tendrá que seguir pagando la cuota de 600 dólares que se le fijo anteriormente, aún con la proposición del incidente de rebaja, ya que este solo se reduce con la sentencia, lo que puede llegar a generar una medida cautelar personal en su contra, si el deudor alimentario no cumple con su obligación. Y por tanto esta es una situación que genera una desproporcionalidad entre la necesidad del titular y la posibilidad del obligado, ya que las condiciones varían y nunca son las mismas para nadie.

BIBLIOGRAFÍA

- ÁVILA, Ramiro, Corredores, María, Derechos y Garantías de la Niñez y Adolescencia, V&M graficas, Ecuador 2010.
- BORDA, Guillermo, Tratado de Derecho Civil – Familia Tomo II, Editorial Abeledo-Perrot, Argentina, 1993.
- BOSSERT, Gustavo, ZANNONI, Eduardo. Manual de Derecho de Familia, Editorial Astrea, Argentina, 2004.
- BRUÑOL, Miguel, El Interés Superior del Niño en el Marco de la Convención Internacional de Sobre los Derechos del Niño, Cfr. <http://www.iin.oea.org/iin/cad/sim/pdf/mod1/Texto%208.pdf>.
- CABRERA, Juan, “Alimentos, Legislación, Doctrina y Practica” Editorial Cevallos, Quito- Ecuador, 1998.
- CABANELLAS, Guillermo, “Diccionario de Derecho Usual”, Editorial. Heliasta-Buenos Aires, Argentina, 2003.

- CHAVARRÍA, Alfonsina, Derecho Sobre la Familia y el Niño, Editorial Universidad Estatal a Distancia, la Pre impresión, San José, Costa Rica, 1991.
- D'ANTONIO, Daniel, Código Civil Comentado, Editorial Rubinzal – Culzoni, Argentina, 2004.
- Enciclopedia Jurídica Omeba, Tomo I, A, Editorial Drinskin S.A, Argentina, 1986.
- FANZOLATO, Eduardo, Código Civil Comentado, Editorial Rubinzal – Culzoni, Argentina, 2004.
- FUEYO, Fernando, Derecho Civil, Imprenta Litográfica, Chile, 1959.
- GARCÍA, José, Las Medidas Cautelares en Materia Civil, Tomo I, Tomo II, Ediciones Rodín, Ecuador, 2001.
- GARCÍA, José, La prisión preventiva en el nuevo código de procedimiento penal y las otras medidas cautelares, Ediciones Rodín, Ecuador, 2002
- KIPP, Theodor “Derecho de familia”, Editorial Bosh, Barcelona 1952.
- MÉNDEZ María, FERRER Francisco, D'ANTONIO, Daniel, Derecho de Familia, (Tomos I, II y IV) Editorial Rubinzal y Culzoni, Argentina, 2008.
- PRIMOROSA, Chieri, Zannoni, Eduardo, La Prueba de ADN, Editorial Astrea, Argentina, 1999.
- SIERRA, Néstor, Alimentos, Ediciones Doctrina, Colombia, 1999.

- SOMARRIVA, Manuel Derecho de Familia, Santiago de Chile, Edit. Nascimento, 1946.
- SUAREZ, Roberto, Derecho de Familia, Editorial Temis S.A, Colombia 1999.
- VAYAS, Víctor, Alimentos Necesarios Para Un Hijo Legítimo, Ecuador, 1963 cita a Laurent, México, 1912.
- VÉLEZ, Fernando, Estudio sobre el Derecho Civil Colombiano, t. II, Paris, Imprenta Paris América, Colombia, 1973.
- ZAVALA, Gerardo "Derecho de Alimentos", Editorial Universitaria, Quito- Ecuador, 1976.
- Constitución de la República del Ecuador, publicada el lunes, 20 de Octubre de 2008, en el Registro Oficial. # 449.
- Convención de los Derechos del Niño, publicada el 20 de Noviembre de 1989, Asamblea General, resolución 44/25.
- Código Civil del Ecuador, publicado el 24 de Junio del 2005, en el Registro Oficial # 46.
- Código de Procedimiento Civil del Ecuador, Art. 117, publicado el 12 de julio del 2005, en el Registro Oficial # 58
- Código de Procedimiento Penal del Ecuador, Art. 94, publicado el 13 de enero del 2000, en el Registro Oficial # 360
- Código de la Niñez y Adolescencia del Ecuador, publicado el 3 de enero de 2003 en el Registro Oficial #737.

- Reforma al Código de la Niñez y Adolescencia del Ecuador, publicado el 28 de julio del 2009 en el Registro Oficial # 643.
- Consejo Nacional de la Niñez y Adolescencia, Plan Nacional Decenal de la Protección Integral a la Niñez y Adolescencia, Ecuador, 2004, Cfr. http://www.oei.es/quipu/ecuador/plan_decenal_ninez.pdf
- Diplomado en Empresas y Actividades Turísticas, La Responsabilidad Civil, Cfr. www.anestur.com/BA_T9_Responsabilidad_Civil_v1.doc
- Consejo Nacional de la Niñez y Adolescencia, Tabla de Pensiones Mínimas, Ecuador, 2009, http://www.cnna.gob.ec/pages/interna_noticias.php?txtCodiNoti=185
- Derecho Procesal Civil, La Cosa Juzgada, 2007, Cfr. <http://forodelderecho.blogcindario.com/2007/12/00025-derecho-procesal-civil-la-cosa-juzgada.html>.

ANEXOS



República del Ecuador
CONSEJO DE LA JUDICATURA



FORMULARIO ÚNICO PARA LA DEMANDA DE PENSIÓN ALIMENTICIA

SEÑOR /A JUEZ/A DE FAMILIA, MUJER, NIÑEZ Y ADOLESCENCIA Y/O MULTICOMPETENTE DEL CANTÓN					
1. INFORMACIÓN PERSONAL DEL ACTOR Y/O ACTORA					
A. Nombres y Apellidos			B. Nro. de Cédula	C. Edad	
D. Estado Civil <input type="checkbox"/> Soltero/a <input type="checkbox"/> Casado/a <input type="checkbox"/> Divorciado/a <input type="checkbox"/> Unión Libre <input type="checkbox"/> Viudo/a			E. Profesión y/o Actividad		
F. Lugar de Residencia			G. Dirección Domiciliaria (Cdla., barrio, calles, etc.)		
H. Nro. Telefónico y/o Celular		Nro. cuenta donde se depositará la pensión alimenticia			
		I. Cuenta Juzgado		J. Cuenta Personal	
K. ¿Labora en relación de dependencia? <input type="checkbox"/> Si <input type="checkbox"/> No		L. Nombre del Patrono donde labora		M. Ingresos mensuales aproximados	

2. INFORMACIÓN PERSONAL DEL DEMANDADO/A (OBLIGADOS PRINCIPALES)					
A. Nombres y Apellidos			B. Nro. de Cédula	C. Edad	
D. Estado Civil <input type="checkbox"/> Soltero/a <input type="checkbox"/> Casado/a <input type="checkbox"/> Divorciado/a <input type="checkbox"/> Unión Libre <input type="checkbox"/> Viudo/a			E. Profesión y/o Actividad		
F. Lugar de Residencia			G. Dirección Domiciliaria (Cdla., barrio, calles, etc.)		
H. Nro. Telefónico y/o Celular		I. Correo Electrónico (opcional)		J. Nro. de hijos menores de 18 años	
K. ¿Labora en relación de dependencia? <input type="checkbox"/> Si <input type="checkbox"/> No		L. Nombre del patrono donde labora		M. Ingresos mensuales aproximados	

3. INFORMACIÓN PERSONAL DEL OBLIGADO/A SUBSIDIARIO/A (Llenar sólo en caso de ser demandado/s)					
A. Nombres y Apellidos			B. Nro. de Cédula	C. Edad	
D. Estado Civil <input type="checkbox"/> Soltero/a <input type="checkbox"/> Casado/a <input type="checkbox"/> Divorciado/a <input type="checkbox"/> Unión Libre <input type="checkbox"/> Viudo/a			E. Profesión y/o Actividad		
F. Lugar de Residencia			G. Dirección Domiciliaria (Cdla., barrio, calles, etc.)		
H. Nro. Telefónico y/o Celular		I. Correo Electrónico		J. Nro. de hijos menores de 18 años	
K. ¿Labora en relación de dependencia? <input type="checkbox"/> Si <input type="checkbox"/> No		L. Nombre del patrono donde labora		M. Ingresos mensuales aproximados	

4. HIJO/A O HIJOS/AS o BENEFICIARIO/A PARA QUIEN SE RECLAMA ALIMENTOS					
Nombres	Apellidos	Edad	Estudia	Nivel Educativo	Institución Educativa
			<input type="checkbox"/>		
			<input type="checkbox"/>		
			<input type="checkbox"/>		
			<input type="checkbox"/>		

5. FUNDAMENTOS DE HECHO (RAZONES POR LAS QUE DEMANDA)	

6. FUNDAMENTOS DE DERECHO	
Arts. de la Constitución del Ecuador	44, 45, 69.1.5, 83.16
Arts. Convención Derechos del Niño	27, 29, 30, 31
Arts. Código Orgánico de Niñez y Adolescencia	20, 26
Innumerados de la Ley reformativa al Título V, Libro Segundo Código Orgánico de Niñez y Adolescencia (R.O. Nro. 643 del 28 de julio del 2009)	2, 4, 5, 15, 16
Otros Instrumentos:	

7. PRETENSIÓN DE LA DEMANDA	
El pago de una pensión alimenticia mensual por cada hijo/a o beneficiario, más subsidios y otros beneficios legales.	
Total	USD \$

8. CUANTÍA	
Según el número de hijos o alimentarios, sumar el valor de la pensión alimenticia reclamada por cada uno de ellos y multiplicar dicho monto por doce, según Art. 63 del Código de Procedimiento Civil.	
Total	USD \$

9. ESPECIFICACIÓN DEL TRÁMITE	
Especial, determinado en el Art. Innumerado 34 y siguientes de la Ley reformativa al Código Orgánico de Niñez y Adolescencia, publicada en el R.O. Nro. 643, de julio 28 de 2009.	

10. LUGAR DE NOTIFICACIÓN AL ACTOR/A	
Casilla Judicial Nro. (*)	Correo Electrónico

11. CITACIÓN AL OBLIGADO/A PRINCIPAL Y/O SUBSIDIARIO/A		Marcar	
Al demandado/s se los citará:		Principal	Subsidiario
a) Oficina de Citaciones		<input type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>
b) Mediante Deprecatorio dirigido al señor Juez del Cantón:		<input type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>
c) Mediante Comisión dirigida a:		<input type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>
d) Mediante Exhorto dirigido a:		<input type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>
e) A través de Notario Público		<input type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>
f) Por boleta única de citación (personalmente con el apoyo de la fuerza pública)		<input type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>
g) Al tenor del Art. 82 del Código de Procedimiento Civil e inciso segundo del Art. innumerado 35 de la Ley reformativa al Título V, Libro Segundo del Código Orgánico de Niñez y Adolescencia, solicito se cite por la prensa al demandado/a.		<input type="checkbox"/>	<input type="checkbox"/>

12. DOCUMENTOS Y PRUEBAS QUE ADJUNTA EL ACTOR		Marcar
a) Copia legible de cédula de ciudadanía		<input type="checkbox"/>
b) Copia legible de certificado de votación		<input type="checkbox"/>
c) Partidas de nacimiento de hijos/as		<input type="checkbox"/>
d) Prueba de representación del actor/a		<input type="checkbox"/>
e) Certificación bancaria, donde se justifique que el actor/a es titular de una cuenta corriente y/o ahorros, donde se depositará el valor de las pensiones fijadas		<input type="checkbox"/>
f) Certificado de estudios de hijos/as		<input type="checkbox"/>
g) Documentos y las pruebas de carácter preparatorio que se pretendiere hacer valer en el juicio y que se encontraren en poder del actor/a		<input type="checkbox"/>
h) Prueba de la condición económica del alimentante		<input type="checkbox"/>
i) Certificado de discapacidad otorgado por el CONADIS y/o certificado médico		<input type="checkbox"/>
j) Certificados del Registro de la Propiedad del demandado/a		<input type="checkbox"/>
k) Certificado del Registro Mercantil		<input type="checkbox"/>
l) Certificados de trabajo del obligado/a principal o subsidiario y/o certificado IESS de relación de dependencia		<input type="checkbox"/>
m) Otros (especifique)		

13. SOLICITUD DEL ACTOR/A PARA LA OBTENCIÓN DE PRUEBAS			
a) Testimonial	Nombres	Apellidos	(*) Nro. Cédula
b) Declaración de la contraparte (Confesión Judicial)			
c) Documental	Descripción		Marcar
	Certificado del SRI, respecto del pago del Impuesto a la Renta del demandado, o retenciones en la fuente, durante los últimos 2 años.		<input type="checkbox"/>
	Certificado de bienes del Registro de la Propiedad del cantón:		<input type="checkbox"/>
	Certificado del Registro Mercantil del cantón:		<input type="checkbox"/>
	Certificado sobre dominio de vehículos, de la Comisión Provincial de Transporte Terrestre		<input type="checkbox"/>
	Certificado de cuentas bancarias y/o inversiones realizadas por el demandado durante el último año en los Bancos, Cooperativas de Ahorro y demás entidades del sistema financiero.	Especifique Entidad	
d) Otros (especifique)			

15. MEDIDAS CAUTELARES		Marcar
a) Que se prohíba que el demandado se ausente del país (consignar Nro. Cédula)		<input type="checkbox"/>
b) Que se prohíba que el demandado venda el vehículo (adjuntar certificado)		<input type="checkbox"/>
c) Que se prohíba que el demandado enajene el inmueble (adjuntar certificado)		<input type="checkbox"/>
Otras		

(*) Para consignar información adicional, hágalo en una hoja aparte.

Firma actor/a, representante o quien esté a cargo
del cuidado del alimentario/a (obligatorio)

Nombre, firma y Nro. de Registro Profesional
del Abogado (opcional)