

**COMISIÓN DE ÁREAS HISTÓRICAS Y PATRIMONIO  
-EJE TERRITORIAL-**

RESOLUCIÓN	FECHA	SUMILLA
APROBADO:		
NEGADO:		
OBSERVACIONES:		

Señor Alcalde, para su conocimiento y del Concejo Metropolitano de Quito, remitimos el presente Informe emitido por la Comisión de Áreas Históricas y Patrimonio, con las siguientes consideraciones:

**1.- ANTECEDENTES:**

1.1.- El Concejo Metropolitano de Quito, en sesión de 14 de junio de 2018, luego de conocer el expediente relacionado con la sentencia No. 197-16-SEP-CC, emitida por la Corte Constitucional, y analizado por la Comisión de Áreas Históricas y Patrimonio resolvió devolver el expediente a la Comisión de Áreas Históricas y Patrimonio a fin de que realice un nuevo análisis del expediente; y, disponer a Procuraduría Metropolitana y al Instituto Metropolitano de Patrimonio, elaboren un informe respecto a todo lo actuado por parte de la Municipalidad en relación al caso objeto del expediente en referencia, el cual será presentado al Concejo Metropolitano de Quito, en su siguiente sesión ordinaria.

1.2.- La Comisión de Áreas Históricas y Patrimonio en sesión ordinaria de 3 de octubre de 2018, considerando la documentación que obra en el expediente, realizó el análisis correspondiente al mismo, destacándose los siguientes aspectos primordiales:

**RECLAMO PREVIO:**

El 10 de julio de 2018, mediante guía de control y trámite No. 2018-2178 el señor Carlos Alberto Emanuele Juez, en calidad de Gerente General de la compañía EMA-JU-CA actual propietaria del bien inmueble identificado como predio No. 0198561, presentó ante el Instituto Metropolitano de Patrimonio un reclamo previo de acatamiento de la sentencia dictada por la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Pichincha de 6 de julio de 2010; así como de la sentencia No. 197-16-SEP-CC dentro del caso No. 1600-11-EP de 22 de junio de 2016, y solicita:

- a) Retirar del inventario de bienes patrimoniales que maneja el Instituto Metropolitano de Patrimonio al inmueble denominado como predio No. 0198561, ubicado en las calles 12 de octubre (sic) N26-15 y Abraham Lincoln de esta ciudad de Quito.*

f

J

b) Emitir certificado en el que conste que el inmueble denominado como predio No. 0198561, ubicado en las calles 12 de octubre N26-15 y Abraham Lincoln, ya no es un bien patrimonial de acuerdo a las sentencias dictadas por los organismos judiciales”.

## DE LA SENTENCIA DE LA CORTE PROVINCIAL DE PICHINCHA

En la sentencia de la Corte Provincial de Pichincha emitida el 6 de julio de 2010, se resuelve:

*“aceptar la acción de protección propuesta por el ingeniero Marcelo Herdoíza Guerrero, Gerente General de CONSTRUCTORA HERDOÍZA GUERRERO S.A., y dejar sin efecto aquellas consecuencias jurídicas que afectaren los derechos constitucionales de éste”.*

En este sentido se colige que la Corte aceptó la pretensión del actor. Recordemos que la acción de protección fue planteada con la pretensión de que *“se declare ilegítimo el acto contenido en el Informe de Regulación Metropolitana de fecha 27 de enero de 2010 y con número 289682, y por tal razón se retire del supuesto Inventario de Áreas Históricas el bien inmueble”* de propiedad del accionante con el fin de que el mismo no siga limitado.

Al respecto es importante señalar que de acuerdo a lo señalado en el artículo 33 de la Ordenanza Metropolitana No. 172, el Informe de Regulación Metropolitana "IRM" es un instrumento de información básica para la habilitación del suelo y la edificación, que por su naturaleza no otorga ni extingue derechos, en tanto constituye la aplicación de la información contenida en los instrumentos de planificación vigentes a un caso concreto.

En el presente caso, la acción de protección interpuesta por la compañía Herdoíza Guerrero S.A., fue presentada en contra del IRM que no crea ni extingue derechos, ya que la calidad de inmueble patrimonial y la inclusión en el inventario patrimonial del inmueble no se genera ni tiene su origen en el IRM sino a través de Resolución del Concejo Metropolitano.

Es así que el Concejo Metropolitano de Quito, en sesión pública ordinaria realizada el día lunes 6 de julio de 1998, al considerar el Informe No. IC-98-362 de la Comisión de Áreas Históricas, resolvió aprobar el Listado de Edificaciones de valor histórico en el Inventario de Edificaciones Protegidas del Distrito Metropolitano de Quito, en el cual consta, entre otros, el inmueble ubicado en las avenidas 12 de Octubre 2263 y Coruña (N26-15), con la respectiva ficha.

Como un antecedente importante es necesario señalar que el primer IRM del predio No. 198561 se emitió con fecha 28 de mayo de 2004, en el cual ya constaba la siguiente observación:

*“PREDIO INVENTARIADO, PARA CUALQUIER INTERVENCIÓN SOLICITARÁ EL ASESORAMIENTO DEL DEP. DE GESTIÓN URBANA DE ESTA ADMINISTRACIÓN”.*

Sin embargo de lo señalado, al haberse negado la Acción Extraordinaria de Protección propuesta por el Municipio del Distrito Metropolitano de Quito en contra de la sentencia dictada por la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Pichincha el 6 de julio de 2010, corresponde a la autoridad competente ejecutar dicha sentencia.



Ante esto es indispensable citar lo que indican los siguientes artículos de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional:

*"Art. 54.- RECLAMO PREVIO. - Con el propósito de que se configure el incumplimiento, la persona accionante previamente reclamará el cumplimiento de la obligación a quien deba satisfacerla. Si se mantuviera el incumplimiento o la autoridad pública o persona particular no contestare el reclamo en el término de cuarenta días, se considerará configurado el incumplimiento*

**ART. 143.- EFECTOS DEL FALLO.-** El fallo de la Corte Constitucional tendrá los siguientes efectos:

1. Cuando se pronuncie sobre la compatibilidad de la disposición jurídica en cuestión con las normas constitucionales, el fallo tendrá los mismos efectos de las sentencias en el control abstracto de constitucionalidad.

2. Cuando se pronuncie únicamente sobre la constitucionalidad de la aplicación de la disposición jurídica, el fallo tendrá efectos entre las partes y para casos análogos. Para tal efecto, se deberá definir con precisión el supuesto fáctico objeto de la decisión, para que hacia el futuro las mismas hipótesis de hecho tengan la misma solución jurídica, sin perjuicio de que otras hipótesis produzcan el mismo resultado.

**INCUMPLIMIENTO DE SENTENCIAS Y DICTAMENES CONSTITUCIONALES Art. 162.-**

*Efectos de las sentencias y dictámenes constitucionales. - Las sentencias y dictámenes constitucionales son de inmediato cumplimiento, sin perjuicio de la interposición de los recursos de aclaración o ampliación, y sin perjuicio de su modulación."*

Ante esto, se evidencia que existe un Dictamen Constitucional emitido y que debe ser cumplido de inmediato de acuerdo a las normas legales antes invocadas y que su acatamiento es de manera obligatoria por la parte demandada en este caso el I. Municipio del Distrito Metropolitano de Quito de acuerdo a lo establecido en el numeral 2 del art. 143 de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional.

Por otra parte hay que anotar que la Doctrina jurídica determina el principio universal del Derecho que "Las cosas se deshacen de la misma forma que se hacen" y correspondería al Pleno del Concejo Metropolitano el acatar la sentencia puesto que fue este órgano colegiado que en sesión pública ordinaria realizada el día lunes 6 de julio de 1998, al considerar el Informe No. IC-98-362 de la Comisión de Áreas Históricas, resolvió aprobar el Listado de Edificaciones de valor histórico en el Inventario de Edificaciones Protegidas del Distrito Metropolitano de Quito, en el cual consta, entre otros, el inmueble ubicado en las avenidas 12 de Octubre 2263 y Coruña (N26-15), con la respectiva ficha, por consiguiente es el mismo Concejo Metropolitano que en cumplimiento de las normas legales invocadas y cumpliendo lo establecido en la sentencia esto es dejar sin efecto aquellas consecuencias jurídicas que afectaren los derechos constitucionales de éste deberá cumplir con la sentencia y resolver EXCLUIR DEL LISTADO DE EDIFICACIONES DE VALOR HISTÓRICO APROBADO EN 1998 al inmueble ubicado en las calles 12 de octubre (sic) N26-15 y Abraham Lincoln de esta ciudad de Quito y retirar la nota inserta en el IRM que fue materia de la pretensión del actor en su momento.

Por otra parte, la Procuraduría Metropolitana en su informe manifiesta:

*“En conclusión, a partir de la vigencia de la Ley Orgánica de Cultura, (30 de diciembre de 2016) el Instituto Nacional de Patrimonio Cultural, es la entidad encargada de desclasificar un bien del inventario de bienes del patrimonio cultural nacional, previo a que dicho bien sea alterado o destruido total o parcialmente. Previo a la vigencia de la Ley el único caso que se establecía para la posibilidad de demolición parcial o total de edificaciones inventariadas, era el del artículo 57 de la Ordenanza Metropolitana No. 260, anteriormente citado.*

*El ente Rector resolverá la desvinculación y pérdida de calidad de un bien como parte del patrimonio cultural nacional, previo informe técnico sustentado del Instituto Nacional de Patrimonio Cultural, ya sea por no mantener valores culturales, históricos, artísticos o científicos, o por no cumplir con los requisitos de la Ley, o por haber perdido las características de su declaratoria, sin que sea factible su restauración.*

*Los Gobiernos Autónomos Descentralizados, tienen la competencia de “gestión” del patrimonio cultural para su mantenimiento, conservación y difusión, en el marco de dicha competencia tienen atribuciones de regulación y control en su territorio a través de ordenanzas, que se emitirán con fundamento a la política pública cultural, la presente Ley y su Reglamento.”*

Ante esto el INPC indica:

*“Al respecto, y una vez revisado en el Sistema de Información de Patrimonio Cultural Ecuatoriano, así como en archivos físicos, informo que el bien inmueble objeto de la consulta, antes de propiedad del señor Marcelo Herdoíza Guerrero, hoy de la compañía EMA-JU-C.A., no se encuentra registrada o inventariada por el Instituto Nacional de Patrimonio Cultural y/o posee declaratoria como patrimonio nacional emitida por el Ministerio de Cultura y patrimonio.”*

En su mismo informe señala que: *“Es menester mencionar, que, desde hace varios años, los Gobiernos Autónomos Descentralizados y de Régimen Especial, tienen la facultad de inventariar el patrimonio nacional que se encuentre dentro de su territorio.*

Esto concuerda con lo que establece la Ordenanza Metropolitana 260 que la Disposición General Primera indica:

*“PRIMERA: Forman parte de la presente ordenanza, tanto el PLAN ESPECIAL DEL CENTRO HISTÓRICO DE QUITO, elaborado en cooperación entre la Municipalidad del Distrito Metropolitano de Quito, y la Junta de Andalucía, como los INVENTARIOS DE ARQUITECTURA PATRIMONIAL, descritos en el Capítulo II, Sección II de la presente ordenanza, con las revisiones y modificaciones a los mismos que en adelante apruebe el Concejo Metropolitano de Quito, previo los informes pertinentes; así mismo, los mapas numerados del 1 al 47 que se adjuntan a la presente ordenanza, así como los gráficos de los entornos de plazas parroquiales que se adjuntan y se vayan adjuntando a esta ordenanza. “*

## 2.- INFORME TÉCNICO:

Mediante oficio No. STHV-2018-4332 de 24 de agosto de 2018, el Arq. Jacobo Herdoíza, Secretario de Territorio, Hábitat y Vivienda, remite su informe mismo que en su parte principal indica:



*“Para este efecto, corresponde a la autoridad competente resolver sobre los actos administrativos conducentes al cumplimiento de la sentencia, los cuales en última instancia, de ser el caso reflejarán en la actualización del Informe de Regulación Metropolitana por parte de esta Secretaría.”*

### 3.- INFORME LEGAL:

El Procurador Metropolitano, mediante oficio EXP-PROC 2016-01976 de 22 de agosto de 2018, emite su criterio legal al respecto, mismo que en su parte pertinente señala:

*“En conclusión, a partir de la vigencia de la Ley Orgánica de Cultura, (30 de diciembre de 2016) el Instituto Nacional de Patrimonio Cultural, es la entidad encargada de desclasificar un bien del inventario de bienes del patrimonio cultural nacional, previo a que dicho bien sea alterado o destruido total o parcialmente. Previo a la vigencia de la Ley el único caso que se establecía para la posibilidad de demolición parcial o total de edificaciones inventariadas, era el del artículo 57 de la Ordenanza Metropolitana No. 260, anteriormente citado.*

*El ente Rector resolverá la desvinculación y pérdida de calidad de un bien como parte del patrimonio cultural nacional, previo informe técnico sustentado del Instituto Nacional de Patrimonio Cultural, ya sea por no mantener valores culturales, históricos, artísticos o científicos, o por no cumplir con los requisitos de la Ley, o por haber perdido las características de su declaratoria, sin que sea factible su restauración.*

*Los Gobiernos Autónomos Descentralizados, tienen la competencia de “gestión” del patrimonio cultural para su mantenimiento, conservación y difusión, en el marco de dicha competencia tienen atribuciones de regulación y control en su territorio a través de ordenanzas, que se emitirán con fundamento a la política pública cultural, la presente Ley y su Reglamento.”*

### 4.- DICTAMEN DE LA COMISIÓN:

#### 4.1.- DICTAMEN DE MAYORÍA.

Los abajo suscritos miembros de la Comisión de Áreas Históricas y Patrimonio, en sesión ordinaria de 3 de octubre de 2018, en atención a los antecedentes, normas legales invocadas, documentación del expediente y por cuanto se encuentra presentado un requerimiento previo por parte del administrado que en el caso de no ser atendido podría ocasionar que se incurra en lo dispuesto en el Art. 54 de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional, emite **DICTAMEN FAVORABLE** para que el Concejo Metropolitano de Quito autorice **RETIRAR DEL LISTADO DE EDIFICACIONES DE VALOR HISTÓRICO APROBADO EN 1998** al inmueble ubicado en las calles 12 de octubre N26-15 y Abraham Lincoln de esta ciudad de Quito y retirar la nota inserta en el IRM que fue materia de la pretensión del actor en su momento.

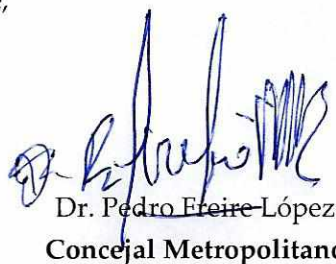
R 5

Atentamente,



Dr. Mario Granda

**Presidente de la Comisión de  
Áreas Históricas y Patrimonio**



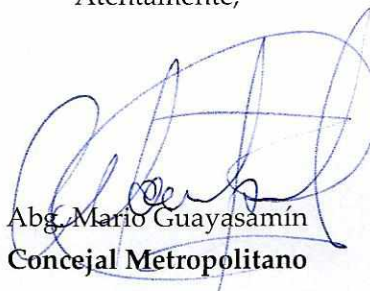
Dr. Pedro Freire-López

**Concejal Metropolitano**

#### 4.2.- DICTAMEN DE MINORÍA.

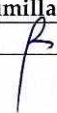
El abajo suscrito miembro de la Comisión de Áreas Históricas y Patrimonio, en sesión ordinaria de 3 de octubre de 2018, en atención a los antecedentes, normas legales invocadas, documentación del expediente y por cuanto se encuentra presentado un requerimiento previo por parte del administrado que en el caso de no ser atendido podría ocasionar que se incurra en lo dispuesto en el Art. 54 de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional, emite DICTAMEN FAVORABLE para el cumplimiento de la sentencia de la Corte Constitucional No. 197-16-SEP-CC conforme la normativa vigente y sobre la base del criterio técnico presentado por el Instituto Nacional de Patrimonio, respecto del inmueble ubicado en las calles 12 de octubre N26-15 y Abraham Lincoln de esta ciudad de Quito.

Atentamente,



Abg. Mario Guayasamín

**Concejal Metropolitano**

<b>Acción:</b>	<b>Responsable:</b>	<b>Unidad:</b>	<b>Fecha:</b>	<b>Sumilla:</b>
Elaborado por:	R Delgado	PGC	25/10/2018	

Adjunto expediente.

Secretaría General del Concejo Metropolitano de Quito			
Registro Entrega Expedientes			
Concejal	Fecha entrega		Fecha devolución
Abg. Mario Granda			
Dr. Pedro Freire			
Abg. Mario Guayasamín			
Entrega Alcaldía Metropolitana	Fecha		Recepción



Dr. Diego Argote:  
Comparte lo convenido,  
por favor estudiar  
cualquier variante con el  
Dr. Leticia y pasar al sí que  
pertinente. Caf. 15/06/2018

Resolución N°: C-143  
Quito D.M.,  
Ticket GDOC: 2016-103173

Señores  
ALCALDÍA METROPOLITANA  
DR. MARIO GRANDA, PRESIDENTE DE LA COMISIÓN DE ÁREAS HISTÓRICAS Y  
PATRIMONIO  
PROCURADURÍA METROPOLITANA  
SECRETARÍA DE TERRITORIO, HÁBITAT Y VIVIENDA  
INSTITUTO METROPOLITANO DE PATRIMONIO  
Presentes

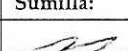
De mi consideración:

El Concejo Metropolitano de Quito, en sesión ordinaria realizada el 14 de junio de 2018, de conformidad con lo previsto en los artículos 57, literal d), 87, literal d), y 323 del Código Orgánico de Organización Territorial, Autonomía y Descentralización - COOTAD, luego de conocer el expediente relacionado con la sentencia No. 197-16-SEP-CC, emitida por la Corte Constitucional, y analizado por la Comisión de Áreas Históricas y Patrimonio **resolvió**:

1. Devolver el expediente a la Comisión de Áreas Históricas y Patrimonio, a fin de que realice un nuevo análisis del expediente; y,
2. Disponer a la Procuraduría Metropolitana y al Instituto Metropolitano de Patrimonio, elaboren un informe respecto de todo lo actuado por parte de la Municipalidad en relación al caso objeto del expediente en referencia, el cual será presentado en el seno del Concejo Metropolitano de Quito, en su siguiente sesión ordinaria.

Atentamente,

  
Abg. Diego Cevallos Salgado  
SECRETARIO GENERAL DEL CONCEJO METROPOLITANO DE QUITO

Acción:	Responsable:	Unidad:	Fecha:	Sumilla:
Elaborado por:	D. Cevallos	Secretaría	2018-06-14	

Ejemplar 1: Destinatarios  
Ejemplar 2: Archivo numérico  
Ejemplar 3: Archivo de antecedentes  
Ejemplar 4: Secretaría General del Concejo Metropolitano de Quito  
Copia para conocimiento:  
Ejemplar 5: Concejal Sr. Jorge Albán Gómez  
Ejemplar 6: Concejal Ing. Carlos Páez Pérez.



18

Oficio No. SG **3672**  
Quito D, M, 2 **11 DIC. 2017**  
Ticket GDOC: 2016-103173

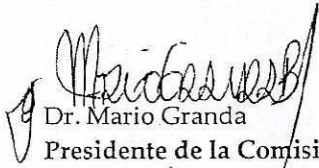
Doctor  
Mauricio Rodas Espinel  
Alcalde del Distrito Metropolitano de Quito  
Presente.-

*Asunto: Sentencia No. 197-16-SEP-CC, caso No. 1600-11-EP de la Corte Constitucional*

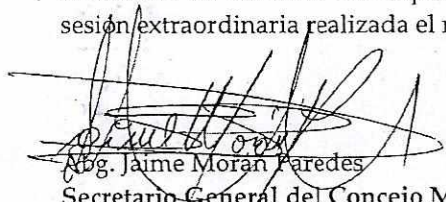
De mi consideración:

La Comisión de Áreas Históricas y Patrimonio, en sesión extraordinaria realizada el miércoles 22 de noviembre de 2017, luego de conocer que los asesores de los Concejales miembros de esta Comisión y Procuraduría Metropolitana, han realizado mesas de trabajo para analizar y encontrar una resolución a la Sentencia No. 197-16-SEP-CC, Caso No. 1600-11-EP aprobada por la Corte Constitucional, respecto al tema propuesto por el Ing. Marcelo Herdoíza, en vista de que no es competencia de esta Comisión, resolvió, remitir a Usted dicha sentencia, a fin de que se ponga a consideración del Concejo Metropolitano para su conocimiento y cumplimiento.

Atentamente,

  
Dr. Mario Granda  
Presidente de la Comisión de  
Áreas Históricas y Patrimonio

El infrascrito Secretario General del Concejo Metropolitano de Quito (S), certifica que la resolución en mención fue expedida por la Comisión de Áreas Históricas y Patrimonio, en sesión extraordinaria realizada el miércoles 22 de noviembre de 2017.

  
Abg. Jaime Moran Paredes  
Secretario General del Concejo Metropolitano de Quito (S)

Adjunto: Sentencia No. 197-16-SEP-CC

Acción:	Responsable:	Unidad:	Fecha:	Sumilla:
Elaborado por:	J. Alemán	Gestión de Comisiones	2017-11-22	
Revisado por:	R. Delgado	Prosecretaría (S)	2017-11-22	

Ejemplar 1: Dr. Mauricio Rodas Espinel, Alcalde del Distrito Metropolitano de Quito  
Ejemplar 2: Archivo Auxiliar numérico  
Ejemplar 3: Archivo en antecedentes  
SECRETARÍA GENERAL DEL CONCEJO: Secretaria General del Concejo

**CONCEJO**



1976-2016



Quito, D.M., 23 NOV 2016

0000371

Doctor Mario Granda  
Presidente de la Comisión de Áreas Históricas y Patrimonio

De mi consideración:

En atención al Oficio No s/n de SG 1821 de 4 de agosto de 2016, en el cual se solicita:

*"[...] la Comisión de Áreas Históricas y Patrimonio, en sesión ordinaria realizada el miércoles 27 de julio de 2016, resolvió remitir a usted dicha sentencia, con el propósito de que emita su criterio legal, sobre las directrices a seguir con respecto a la aplicación de la referida sentencia, expedida por la Corte Constitucional del Ecuador".*

#### I. COMPETENCIA:

Conforme se desprende de la Resolución A 004 de 12 de febrero de 2015, y el encargo efectuado por el señor Alcalde del Distrito Metropolitano de Quito, mediante acción de personal No. 51-751 de 12 de enero de 2016, quien suscribe es competente en calidad de Procurador Metropolitano Encargado, para emitir la presente respuesta.

#### II.- ANTECEDENTES:

Para una mejor comprensión de la Sentencia, es necesario establecer cómo nace la misma, y esto es, que, con fecha 9 de septiembre de 2011, el Dr. Ernesto Guarderas Izquierdo, en calidad de representante legal del Municipio del Distrito Metropolitano de Quito, interpone Acción Extraordinaria de Protección en contra de la sentencia emitida el 6 de julio de 2010, por la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha, dentro de la acción de protección No. 423-10-GH, que en su parte pertinente dice:

*"(...) SEXTO.- (...) El derecho a la propiedad como tal es uno de los derechos considerados relativos, es decir que estos pueden ser afectados siempre y cuando se reúnan requisitos estrictos y no afecte el núcleo duro del derecho por el cual podría desaparecer el derecho en sí, por lo tanto la exigencia al Estado para limitar o restringir un derecho sea cual sea, deben existir circunstancias imponderables para la decisión de trastocar un derecho, caso contrario estaría vulnerando el numeral 9 del artículo 11 de la Constitución de la República. Hoy por hoy el derecho a la propiedad no puede ser observado desde una óptica individualista, pues a lo largo de la historia constitucional, y la mayoría de estados constitucionales suponen una función social del derecho a la propiedad, tal y como nuestra constitucional (SIC) establece en el artículo 26 del artículo*

SECRETARÍA GENERAL	RECEPCIÓN DE DOCUMENTOS
CICLO ESTADÍSTICO	HORA
	23 NOV 2016 11:00
QUITO	DR.
ALCALDÍA METROPOLITANA	CHC

15

*(SIC) 66; sin embargo, la función social o ambiental, debe ir concatenada al derecho individual afectado, esto es la obligación de la entidad estatal a justificar el por qué a la afectación del derecho, esgrimiendo detalladamente los motivos y las causas que llevaron a esta acción. En la audiencia pública llevada a cabo, la representante del FONSAI, organismo competente para la identificación, valoración, registro de los bienes patrimoniales en el Distrito Metropolitano de Quito, no ha presentado las razones justificadas y motivadas para que el FONSAI haya incorporado al inventario de áreas históricas al inmueble propiedad de la compañía Herdoíza Guerrero (...) SÉPTIMO.- (...) En el caso que nos ocupa, es evidente que el actor (SIC) del FONSAI por las consideraciones antes detalladas, ha contravenido principios y derechos constitucionales consagrados, por lo que la garantía de acción de protección es plenamente justificable ante la evidencia de la violación del derecho constitucional a la propiedad del accionante, quien ha visto este derecho vulnerado al habersele privado de forma ilegítima de la posibilidad de disponer el bien inmueble de su pertenencia, en la forma en la que este lo considere conveniente, sin que esta limitación cumpla los mínimos que la ley dispone (...) ADMINISTRANDO JUSTICIA, EN NOMBRE DEL PUEBLO SOBERANO DEL ECUADOR Y POR AUTORIDAD DE LA CONSTITUCIÓN Y LAS LEYES DE LA REPÚBLICA, resuelve aceptar la acción de protección propuesta por el ingeniero Marcelo Herdoíza Guerrero, Gerente General de CONSTRUCTORA HERDOÍZA GUERRERO S.A., y dejar sin efecto aquellas consecuencias jurídicas que afectaren los derechos constitucionales de este. - (sic)"*

La Sala de Admisión de la Corte Constitucional del Ecuador, admite a trámite la acción extraordinaria de protección interpuesta por el Municipio de Quito mediante auto de admisión dictado el 29 de febrero de 2012.

La fundamentación de la acción extraordinaria de protección y la defensa como tal del Municipio del Distrito Metropolitano de Quito, fue que la Sentencia impugnada de la Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha, violentó derechos fundamentales (consagrados en la Constitución) al Debido Proceso al momento que no se cita con la demanda de Acción de Protección al Municipio de Quito y sus respectivos representantes legales; es decir, citar al Alcalde Metropolitano y al Procurador Metropolitano.

En toda la defensa realizada por el Municipio de Quito se manifestó que una de las garantías básicas del debido proceso, es el derecho a la defensa y notificación de cualquier acción o acto que pueda llegar a afectar los derechos o intereses del Municipio; por lo tanto, la falta de notificación al Municipio del distrito Metropolitano de Quito, no se le permitió conocer de la acción de protección presentada por Herdoíza Guerrero en contra del FONSAI, por ende la Entidad Edilicia no pudo defenderse, contradecir argumentos, presentar pruebas, alegatos, etc.

La sentencia de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha, Sala de lo Penal al emitir la Sentencia de 6 de julio de 2010, no tutelaron efectivamente los derechos constitucionales del Cabildo, con lo que se configura una clara inobservancia y vulneración a lo previsto en el artículo 76 numeral 7 literal a) de la Constitución de la República.



La Pretensión del Municipio de Quito, mediante la Acción Extraordinaria de Protección fue que se deje sin efecto la decisión judicial impugnada, dictada el 6 de julio de 2010 por la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha. Asimismo que se retrotraiga hasta la primera instancia, al momento procesal en que se debía notificar de manera legal al Municipio y que se reconozca el derecho del legítimo activado a ser reparado por los daños provocados.

Sentencia No. 197-16-SEP-CC; Caso No. 1600-11-EP, Corte Constitucional del Ecuador:

- **Página 2.-** "El 16 de marzo de 2010, el señor Marcelo Herdoíza Guerrero como Gerente General de la compañía Constructora Herdoíza Guerrero S.A., presentó acción de protección en contra del informe de regulación metropolitana (IRM) No. 289682 de 27 de enero de 2010, emitido por el director del Fondo de Salvamento del Patrimonio Cultural-Municipio que en lo principal, señaló: "Observaciones: predio inventariado para cualquier intervención contra el informe favorable de la Comisión de Áreas Históricas. Para cualquier intervención deberá solicitar informe actualizado de la Secretaría de Ordenamiento Territorial, por ningún motivo podrá derrocar total o parcialmente. (...) Edificio registrado en el inventario de áreas históricas".
- **Página 4.-** Fundamento de la demanda extraordinaria de protección.- "El legitimado activo en lo principal, manifiesta que la sentencia impugnada vulnera su derecho a la defensa toda vez que la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Pichincha debió advertir que en la sustanciación del proceso constitucional se transgredió el debido proceso al omitir la citación al Municipio del Distrito Metropolitano de Quito y sus representantes legales; es decir, al Alcalde y al Procurador Metropolitano de Quito".
- **Página 6.-** [...] compareció a la diligencia la compañía Constructora Herdoíza Guerrero S.A., señalando [...] que la sentencia emitida por la Sala Segunda de lo Penal de la Corte Provincial de Pichincha no vulnera derechos constitucionales del Municipio del Distrito Metropolitano de Quito, toda vez que en el proceso de acción de protección se notificó con el contenido de la demanda al Directorio del FONSAL, que está presidido por el Alcalde del Distrito Metropolitano de Quito [...].
- **Página 12.-** "[...] esta magistratura considera necesario destacar, que el FONSAL fue creado mediante Ley de Creación del Fondo de Salvamento del Patrimonio Cultural [...], encargándose su administración a la Ilustre Municipalidad de Quito".
- **Página 18.-** [...] éste Organismos en respuesta a la alegación efectuado por los terceros interesados, mediante la cual solicitaba que en sentencia se niegue la acción extraordinaria de protección por haber sido presentada de manera extemporánea, establece que aquello ya fue superado en una fase anterior, esto es en el auto de admisión dictado el 29 de septiembre de 2012 [...]. Por tal razón, en el caso concreto, la Corte Constitucional procedió en la presente sentencia a pronunciarse respecto del fondo del asunto, esto es verificar si la decisión judicial impugnada vulneró derechos constitucionales y luego del análisis pertinente llegó a la conclusión de que no existió tal vulneración".

SENTENCIA:

1. "Declarar que no existe vulneración de derechos constitucionales.
2. Negar la acción extraordinaria de protección planteada.
3. En virtud de la argumentaciones efectuadas, la Corte Constitucional del Ecuador, dispone que toda declaratoria de bien patrimonial debe ser inscrita en el Registro de la Propiedad del cantón donde está ubicado el inmueble afectado." (Lo subrayado y resaltado me pertenece.) *Cad*

Con posterioridad a la Sentencia emitida por la Corte Constitucional, se han venido realizando varias reuniones de Trabajo para cumplir con la sentencia en mención. En estas reuniones han estado presentes: Administración General, Representantes del Instituto Metropolitano de Patrimonio (IMP), Agencia Metropolitana de Control (AMC), Dirección Metropolitana Tributaria, Procuraduría Metropolitana, Secretaría de Territorio; reuniones mediante las cuales, se llegó a la Conclusión (después de hacer un análisis exhaustivo de la Sentencia), en que el Municipio no pierde autonomía alguna sobre su competencia de declarar bienes patrimoniales su respectivo procedimiento; es decir, la Sentencia de la Corte Constitucional es muy clara y rige para lo venidero que TODA DECLARATORIA DE BIEN PATRIMONIAL debe ser inscrita en el Registro de la Propiedad del Cantón Quito. Las sentencias constitucionales como así lo dice la norma, son de cumplimiento obligatorio, que en este caso en particular no tiene efecto retroactivo.

### III. BASE LEGAL:

El artículo 86 numeral 4 ibídem, manda:

*"Las garantías jurisdiccionales se regirán, en general, por las siguientes disposiciones: (...) 4. Si la sentencia o resolución no se cumple por parte de servidoras o servidores públicos, la jueza o juez ordenará su destitución del cargo o empleo, sin perjuicio de la responsabilidad civil o penal a que haya lugar. Cuando sea un particular quien incumpla la sentencia o resolución, se hará efectiva la responsabilidad determinada en la ley. (...)"* (Lo subrayado y resaltado me pertenece.)

El artículo 436 numerales 1 y 6 de la Carta Magna, dispone:

*"La Corte Constitucional ejercerá, además de las que confiere la ley, las siguientes atribuciones: 1. Ser la máxima instancia de interpretación de la Constitución, de los tratados internacionales de derechos humanos ratificados por el Estado ecuatoriano, a través de sus dictámenes y sentencias. Sus decisiones tendrán carácter vinculante. (...) 6. Expedir sentencias que constituyan jurisprudencia vinculante respecto de las acciones de protección, cumplimiento, hábeas corpus, hábeas data, acceso a la información pública y demás procesos constitucionales, así como los casos seleccionados por la Corte para su revisión. (...)"*

El artículo 440 de la Constitución de la República, señala:

*"Las sentencias y los autos de la Corte Constitucional tendrán el carácter de definitivos e inapelables." (Lo subrayado y resaltado me pertenece.)*

En el artículo 162 de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional es muy clara en manifestar sobre las sentencias que emite la Corte Constitucional, y manda:

*"Efectos de las sentencias y dictámenes constitucionales.- Las sentencias y dictámenes constitucionales son de inmediato cumplimiento, sin perjuicio de la interposición de los recursos de aclaración, y sin perjuicio de su modulación." (Lo subrayado y resaltado me pertenece.)*

### II.- PRONUNCIAMIENTO:

De lo expuesto, las Sentencias emitidas por la Corte Constitucional, al ser de carácter definitivos e inapelables, son de cumplimiento inmediato y obligatorio, la misma que debe ser acatada por todas y todos los funcionarios y servidores públicos, dando cumplimiento a

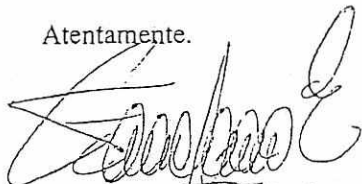


lo dispuesto en el artículo 440 de la Constitución de la República y artículo 162 de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional.

Es necesario resaltar que, la Sentencia emitida por la Corte Constitucional, determina que para lo venidero, desde la fecha que esta fue expedida, toda declaratoria de bien patrimonial debe ser inscrita en el Registro de la Propiedad del Cantón donde está ubicado el inmueble afectado.

Hago válida la ocasión para expresarle mis sentimientos de consideración y estima.

Atentamente.



Dr. Gianni Frixione Enríquez  
PROCURADOR METROPOLITANO (E)



04 AGO 2016

1821

**QUITO**  
SECRETARÍA GENERAL DEL CONCEJO

Doctor  
✓ Gianni Frixone  
Procurador Metropolitano (E)  
Presente

GDOC No. 2016-103173

1976-16

De mi consideración:

La Comisión de Áreas Históricas y Patrimonio conoció el oficio s/n de 11 de julio de 2016, suscrito por el Econ. Carlos Alberto Emanuel, relacionado con la Sentencia No. 197-16-SEP-CC, en el caso No. 1600-11-EP, de la Corte Constitucional del Ecuador.

En tal virtud, la Comisión de Áreas Históricas y Patrimonio, en sesión ordinaria realizada el miércoles 27 de julio de 2016, resolvió remitir a usted dicha sentencia, con el propósito de que emita en el término de 8 días su criterio legal, sobre las directrices a seguir con respecto a la aplicación de la referida sentencia, expedida por la Corte Constitucional del Ecuador.

Particular que pongo en su conocimiento para los fines consiguientes.


Atentamente,

  
Dr. Mario Granda

PRESIDENTE DE LA COMISIÓN DE  
ÁREAS HISTÓRICAS Y PATRIMONIO

Anexo: Copia de Sentencia

Celito S.

MINISTERIO DEL DISTRITO METROPOLITANO DE QUITO PROCURADURÍA METROPOLITANA	
Fecha:	- 4 AGO 2016
Hora:	14:55
Firma de recepción:	



2016-103173

*Comisión de Áreas Históricas*  
*11/07/2016*

Quito, 05 de julio del 2016

Señor Arquitecto  
Jacobo Herdoíza

**SECRETARIO DE TERRITORIO HÁBITAT Y VIVIENDA**  
**MUNICIPIO DEL DISTRITO METROPOLITANO DE QUITO**  
Presente

De mi consideración.

Acompaño al presente la SENTENCIA N° 197-16-SEP-CC, CASO N° 1600-11P-EP, aprobada por el Pleno de la Corte Constitucional, mismo que ha sido notificado el día de ayer.

Como puede apreciar en dicha sentencia se niega la acción extraordinaria de protección planteada por el Ilustre Municipio de Quito en contra de la sentencia emitida el día 06 de julio de 2010, la misma que aceptó la acción de protección propuesta en contra del Informe de Regulación Metropolitana de 27 de enero de 2010 mediante el cual se incluyó al bien de mi propiedad en el inventario de áreas históricas.

En consideración a lo mencionado solicito que se tome nota de la SENTENCIA y se de cumplimiento a lo dispuesto en la sentencia mencionada en el primer párrafo.

Agradecemos su atención.

Atentamente,

Econ. Carlos Alberto Emanuel  
**EMA - JU C.A.**

C.C.: Sr. Mario Granda, Comisión de Áreas Históricas

*12-07-2016*

SECRETARÍA GENERAL	RECEPCIÓN DE DOCUMENTOS
SECRETARÍA GENERAL	HORA: 12:35
SECRETARÍA GENERAL	11 JUL 2016
QUITO	PARA RECEPCIÓN: <i>Pérez Ch.</i>
ALCALDÍA	NÚMERO DE FOLIO: 184



CORTE  
CONSTITUCIONAL  
DEL ECUADOR

Quito, D. M., 22 de junio de 2016

SENTENCIA N.º 197-16-SEP-CC

CASO N.º 1600-11-EP

CORTE CONSTITUCIONAL DEL ECUADOR

I. ANTECEDENTES

Resumen de admisibilidad

El doctor Ernesto Guarderas Izquierdo, en calidad de representante legal del Municipio del Distrito Metropolitano de Quito, por delegación del Alcalde Metropolitano, según Resolución Administrativa N.º 003, propuso la presente acción extraordinaria de protección el 9 de septiembre de 2011, en contra de la sentencia emitida el 6 de julio de 2010 a las 10:00, por la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha, dentro del recurso de apelación de acción de protección N.º 423-10-GH, mediante el cual se resolvió revocar el fallo de primera instancia y aceptar la acción de protección propuesta.

El secretario general de la Corte Constitucional, para el período de transición, el 16 de septiembre de 2011, certificó que en referencia a la acción extraordinaria de protección N.º 1600-11-EP, no se ha presentado otra demanda con identidad de objeto y acción, conforme consta en la certificación que obra a foja 3 del proceso constitucional.

La Sala de Admisión de la Corte Constitucional, para el período de transición, conformada por los jueces constitucionales Nina Pacari Vega, Alfonso Luz Yunes y Patricio Herrera Betancourt, mediante auto dictado el 29 de febrero de 2012 a las 11:29, admitió a trámite la presente acción extraordinaria de protección y dispuso se efectuó el sorteo correspondiente para la sustanciación de la presente causa.

Efectuado el sorteo de conformidad con lo dispuesto en el artículo 195 de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional y el artículo 18 del Reglamento de Sustanciación de Procesos de Competencia de la Corte Constitucional, correspondió la sustanciación de la presente causa al juez constitucional Patricio Pazmiño Freire. De esta manera el juez sustanciador avocó conocimiento de la causa mediante auto del 13 de junio de 2012 a las 11:29, disponiendo las notificaciones respectivas.



El 6 de noviembre de 2012, se posesionaron ante el Pleno de la Asamblea Nacional los jueces de la Primera Corte Constitucional del Ecuador integrada conforme lo dispuesto en los artículos 432 y 434 de la Constitución de la República.

En virtud del sorteo de las causas que se encontraban en conocimiento de la Corte Constitucional, para el período de transición, efectuado en sesión extraordinaria del Pleno de la Corte Constitucional del Ecuador, le correspondió conocer el presente caso al doctor Marcelo Jaramillo Vega, en calidad de juez sustanciador, quien avocó conocimiento mediante auto del 28 de marzo de 2014.


El 5 de noviembre de 2015, se posesionaron ante el Pleno de la Asamblea Nacional los jueces constitucionales Pamela Martínez Loayza, Roxana Silva Chicaiza y Francisco Butiñá Martínez, conforme lo dispuesto en los artículos 432 y 434 de la Constitución de la República.

A través del memorando N.º 1550-CCE-SG-SUS-2015 del 6 de noviembre del 2015, la Secretaría General de la Corte Constitucional, de conformidad con el sorteo realizado por el Pleno de la Corte en sesión extraordinaria del 5 de noviembre de 2015, remitió el presente caso a la jueza constitucional Roxana Silva Chicaiza, para la sustanciación del mismo.

La jueza sustanciadora avocó conocimiento de la causa N.º 1600-11-EP, mediante providencia emitida el 24 de marzo de 2016 a las 16:30 y, dispuso que se haga conocer a las partes procesales intervinientes en la presente acción y al procurador general del Estado la recepción del caso y el contenido del auto, conforme el artículo 8 numeral 4 de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional.

#### **Antecedentes fácticos que dieron origen a la acción extraordinaria de protección**

El 16 de marzo de 2010, el señor Marcelo Herdoíza Guerrero como gerente general de la compañía Constructora Herdoíza Guerrero S.A., presentó acción de protección en contra del informe de regulación metropolitana (IRM) N.º 289682, del 27 de enero de 2010, emitido por el director del Fondo de Salvamento del Patrimonio Cultural-Municipio que en lo principal, señaló: "Observaciones: predio inventariado para cualquier intervención contar con el informe favorable de la Comisión de Áreas Históricas. Para cualquier intervención deberá solicitar informe actualizado de la Secretaría de Ordenamiento Territorial, por ningún motivo podrá derroscarse total o parcialmente. (...) Edificio registrado en el inventario de áreas históricas".







El Tribunal Octavo de lo Penal de Pichincha, mediante sentencia del 12 de abril de 2010, resolvió inadmitir por improcedente la acción de protección planteada. Inconforme con la decisión, el actor apeló de la sentencia de instancia.

La Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha, el 6 de julio de 2010, resolvió revocar el fallo de primer nivel y aceptar la acción de protección planteada.

El viernes 12 de agosto de 2011, la compañía Constructora Herdoíza Guerrero S.A., propietaria del inmueble ubicado en la avenida 12 de octubre 226-3 y Abraham Lincoln, donde por varios años funcionaba el "Hostal Santa Bárbara", "procedió con la demolición de al menos el 60% del bien, argumentando que: su accionar se basa en la acción de protección concedida por la Sala de apelación, en la cual se manifiesta que la declaración del bien patrimonial carece de motivación".

El 9 de septiembre de 2011, el Municipio del Distrito Metropolitano de Quito presentó acción extraordinaria de protección en contra de la sentencia del 6 de julio de 2010, expedida por la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha.

### Decisión judicial impugnada

La decisión judicial que se impugna mediante la presente acción extraordinaria de protección, es la sentencia dictada el 6 de julio de 2010 a las 10:00, por los jueces de la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha, dentro del recurso de apelación de acción de protección N.º 0423-10-GH, que en lo principal, resuelve:

**SEGUNDA SALA DE LO PENAL DE LA CORTE PROVINCIAL DE PICHINCHA.**  
Quito, 06 de julio de 2010.- las 10h00.- VISTOS: (...) SEXTO.- En el caso que nos ocupa, se observa que sobre el bien inmueble perteneciente a la constructora Herdoíza Guerrero, pesan limitaciones al ejercicio del dominio, pues el acto que se impugna a través de esta acción de protección se establece que el mencionado bien se encuentra dentro del inventario de áreas históricas, lo que acarrea la imposibilidad de realizar trabajos de restauración u otros. (...) El derecho a la propiedad como tal es uno de los derechos considerados relativos, es decir que estos pueden ser afectados siempre y cuando se reúnan requisitos estrictos y no afecte el núcleo duro del derecho por el cual podría desaparecer el derecho en sí, por lo tanto la exigencia al Estado para limitar o restringir un derecho sea cual sea, deben existir circunstancias imponderables para la decisión de trastocar un derecho, caso contrario estaría vulnerando el numeral 9 del artículo 11 de la Constitución de la República. Hoy por hoy el derecho a la propiedad no puede ser observado desde una óptica individualista, pues a lo largo de la historia constitucional, y la mayoría de estados constitucionales suponen una función social del derecho a la propiedad, tal y como nuestra constitucional establece en el artículo 26 del artículo 66; sin embargo, la función social o ambiental, debe ir concatenada al derecho individual afectado, esto es la obligación de la

12  
[Handwritten signature]



entidad estatal a justificar el por qué a la afectación del derecho, esgrimiendo detalladamente los motivos y las causas que llevaron a esta acción. En la audiencia pública llevada a cabo, la representante del FONSAL, organismo competente para la identificación, valoración, registro de los bienes patrimoniales en el Distrito Metropolitano de Quito, no ha presentado las razones justificadas y motivadas para que el FONSAL haya incorporado al inventario de áreas históricas al inmueble propiedad de la compañía Herdoíza Guerrero, evidentemente esto conlleva a una falta de motivación por parte de la entidad estatal, obligación que tiene que acatar de acuerdo al mandato constitucional establecido en el literal 1 numeral 7 artículo 76, pues este precepto constitucional, tiene como objetivo frenar los abusos de poder por parte de la Administración Pública, pues si en los actuare del Estado no se justifica sus razones debidamente, éstos caen en la figura de lo arbitrario. El FONSAL como entidad pública veladora de los bienes patrimoniales, tiene la obligación de establecer claramente los lineamientos por los cuales se fundamenta la necesidad de proteger un bien inmueble, pues al frente se encuentra otro ciudadano que se verá afectado en su derecho constitucional a la propiedad, por lo que es exigencia sine qua non una justificación motivada. Robert Alexy en su obra Teoría de los Derechos Fundamentales señala "... Frente a un derecho fundamental no pueden oponerse conceptos como el del bien común, seguridad nacional, interés público, moral ciudadana, etc. **SÉPTIMO.-** El artículo 88 de la Constitución establece: (...) Del mencionado artículo se desprende la existencia de dos requisitos básicos, vulneración de derechos por un acto u omisión de autoridad pública y cuando la violación proceda de una persona particular. En el caso que nos ocupa, es evidente que el actor del FONSAL por las consideraciones antes detalladas, ha contravenido principios y derechos constitucionales consagrados, por lo que la garantía de acción de protección es plenamente justificable ante la evidencia de la violación del derecho constitucional a la propiedad del accionante, quien ha visto este derecho vulnerado al habersele privado de forma ilegítima de la posibilidad de disponer el bien inmueble de su pertenencia, en la forma en la que este lo considere conveniente, sin que esta limitación cumpla los mínimos que la ley dispone (...) **ADMINISTRANDO JUSTICIA, EN NOMBRE DEL PUEBLO SOBERANO DEL ECUADOR Y POR AUTORIDAD DE LA CONSTITUCIÓN Y LAS LEYES DE LA REPÚBLICA,** resuelve aceptar la acción de protección propuesta por el ingeniero Marcelo Herdoíza Guerrero, Gerente General de CONSTRUCTORA HERDOÍZA GUERRERO S.A., y dejar sin efecto aquellas consecuencias jurídicas que afectaren los derechos constitucionales de este.- (sic)

### **Fundamento de la demanda extraordinaria de protección**

El legitimado activo en lo principal, manifiesta que la sentencia impugnada vulnera su derecho a la defensa toda vez que la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Pichincha debió advertir que en la sustanciación del proceso constitucional se transgredió el debido proceso al omitir la citación al Municipio del Distrito Metropolitano de Quito y sus representantes legales; es decir, al alcalde y al procurador Metropolitano de Quito.

Señala que una de las garantías básicas del debido proceso, es el derecho a la defensa y la notificación de cualquier acción u acto que pueda llegar a afectar los derechos o intereses de una persona. Por lo tanto, la falta de notificación al Municipio del Distrito Metropolitano de Quito, no le permitió conocer de la acción

mg



presentada en su contra, defenderse en el proceso, contradecir argumentos, presentar pruebas, alegatos, etc.

Finalmente, el accionante manifiesta que los conjuces de apelación, al emitir la sentencia de 6 de julio de 2010, no tutelaron efectivamente los derechos constitucionales de la entidad municipal, con lo que se configura la inobservancia de lo establecido en el literal k) de la precitada norma constitucional. Asimismo, expresan que la sala de apelación no podía dejar sin efecto el informe de regulación metropolitana N.º 289682 del 27 de enero de 2010, acto de simple administración emitido por el Municipio del Distrito Metropolitano de Quito.

### **Derechos constitucionales presuntamente vulnerados por la sentencia impugnada**

A criterio del accionante, con la emisión del auto impugnado se ha vulnerado principalmente, su derecho constitucional a la defensa previsto en el artículo 76 numeral 7 literal a de la Constitución de la República del Ecuador.

### **Pretensión**

Con estos antecedentes y fundamentos, el accionante requiere a la Corte Constitucional que se declare sin efecto la decisión judicial impugnada, dictada el 6 de julio de 2010 por la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha. Asimismo, que se retrotraiga hasta la primera instancia, al momento procesal en que se debía notificar de manera legal al municipio y, que se reconozca el derecho del legitimado activo a ser reparado por los daños provocados.

### **Contestación a la demanda**

### **Comparecencia de las partes**

### **Jueces de la Segunda Sala de lo Penal de Corte Provincial de Justicia de Pichincha**

De la revisión del proceso se observa que a pesar de haber sido notificados con el contenido de la providencia de avoco de conocimiento de la causa, los legitimados pasivos no han presentado el correspondiente informe de descargo, dentro del término concedido.

-17-



## Procurador General del Estado

A foja 22 del expediente constitucional, comparece el abogado Marcos Arteaga Valenzuela, director nacional de Patrocinio, delegado del procurador general del Estado, señalando la casilla constitucional N.º 18 para recibir las notificaciones, sin embargo, no emitió pronunciamiento acerca de los fundamentos de la acción constitucional.

## Audiencia Pública

A foja 69 del expediente constitucional consta la razón actuarial, a través de la cual se menciona que el 3 de mayo de 2016 a las 10:30, se realizó la audiencia pública del presente caso, a dicha diligencia comparecieron: los abogados Diego Ayala y Santiago Terán, en representación del Municipio del Distrito Metropolitano de Quito, quienes expusieron sus argumentos de defensa, recalcando que la entidad municipal no fue considerada en la acción de protección, es decir que se le dejó en indefensión porque la notificación se la realizó al directorio del Fondo de Salvamento del Patrimonio Cultural (en adelante FONSAL), y no al alcalde como representante del Municipio del Distrito Metropolitano de Quito.

De igual forma, compareció a la diligencia la compañía Constructora Herdoíza Guerrero S.A., señalando a través de su abogado, que la sentencia emitida por la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Pichincha no vulnera derechos constitucionales del Municipio del Distrito Metropolitano de Quito, toda vez que en el proceso de acción de protección se notificó con el contenido de la demanda al directorio del FONSAL, que está presidido por el alcalde del Distrito Metropolitano de Quito, es decir, si tuvieron conocimiento de la garantía jurisdiccional planteada en su contra.

Manifestó también, que su representada tuvo conocimiento de que su inmueble se encontraba inventariado como patrimonial cuando recibió el informe de regulación metropolitana, y que por su contenido se limitaba su derecho a la propiedad. Por lo señalado, la constructora solicitó a la entidad municipal la ficha técnica de su inmueble, con la finalidad de conocer las razones que motivaron la declaratoria de bien patrimonial, sin embargo, le indicaron que no existía ficha técnica del bien. Asimismo, indicó que en la audiencia pública de la acción de protección el representante del FONSAL, organismo competente para la identificación, valoración y registro de los bienes patrimoniales en el Distrito Metropolitano de Quito, no señaló los motivos para que haya incorporado al inventario de áreas históricas al bien inmueble de la compañía Constructora Herdoíza Guerrero.





Finalmente, expresó que el Municipio del Distrito Metropolitano de Quito ya entregó a la compañía Constructora Herdoíza Guerrero S. A., todos los permisos de construcción, y que actualmente las obras en el inmueble se encuentran ejecutadas en un 90%, éste argumento fue ratificado por los representantes del municipio.

También compareció a la audiencia el doctor Henry Gaibor en representación de la compañía EMA-JU C.A., quien señaló que su representada es la actual propietaria del inmueble ubicado en la Av. 12 de octubre, número 2263 y Abraham Lincoln.

En representación de la Procuraduría General del Estado, el doctor Diego Carrasco, quien fue enfático en señalar que la decisión de los jueces de apelación habría vulnerado los derechos del Municipio del Distrito Metropolitano de Quito, pues en la acción de protección no se notificó a su representante legal.

Pese a haber sido debidamente notificados con el auto antedicho, conforme consta a fojas 238 del expediente constitucional, no comparecieron a la audiencia pública los jueces de la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha.

## **II. CONSIDERACIONES Y FUNDAMENTOS DE LA CORTE CONSTITUCIONAL**

### **Competencia**

La Corte Constitucional es el órgano competente para conocer y resolver sobre las acciones extraordinarias de protección contra sentencias, autos definitivos y resoluciones con fuerza de sentencia, de conformidad con lo previsto en los artículos 94 y 437 de la Constitución de la República, en concordancia con los artículos 63 y 191 numeral 2 literal d de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional y de acuerdo con el artículo 3 numeral 8 literal c y el tercer inciso del artículo 46 de la Codificación del Reglamento de Sustanciación de Procesos de Competencia de la Corte Constitucional.

### **Legitimación activa**

El doctor Ernesto Guarderas Izquierdo, en calidad de representante legal del Municipio del Distrito Metropolitano de Quito, por delegación del Alcalde Metropolitano, se encuentra legitimado para presentar esta acción extraordinaria de protección, en virtud de cumplir con el requerimiento establecido en el artículo 437 de la Constitución de la República del Ecuador, que dispone: "Los ciudadanos"

10



de forma individual o colectiva podrán presentar una acción extraordinaria de protección contra sentencias, autos definitivos...”, y del contenido del artículo 439 ibidem, que señala: “Las acciones constitucionales podrán ser presentadas por cualquier ciudadana o ciudadano individual o colectivamente”, en concordancia con el artículo 59 de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional.

## **Análisis Constitucional**

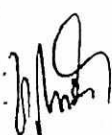
### **Finalidad de la acción extraordinaria de protección**

De conformidad con lo establecido en el artículo 94 de la Constitución de la República del Ecuador<sup>1</sup>, la presente garantía jurisdiccional tiene por objeto el aseguramiento y la efectividad de los derechos y garantías constitucionales.

No se trata de una instancia sobrepuesta a las ya existentes, ni tampoco tiene como propósito deslegitimar la actuación de juezas y jueces, sino por lo contrario, permite emerger un sistema de justicia caracterizado por el respeto y la obediencia a las normas y principios constitucionales. De allí que, la Corte Constitucional ecuatoriana, cuando conoce una acción extraordinaria de protección, no hace las veces de un tribunal de alzada; por el contrario, interviene siempre que se verifiquen indicios de vulneraciones a derechos reconocidos por la Constitución de la República. En otras palabras, este organismo ejerce un control especial en la actividad juzgadora de los jueces de la jurisdicción ordinaria, pues fiscaliza sus sentencias, autos definitivos y resoluciones con fuerza de sentencia en los que se haya vulnerado las reglas que gobiernan el debido proceso y derechos reconocidos en la Constitución o tratados internacionales sobre derechos humanos, sin que ello signifique intromisión en la independencia del juez.

Por tanto, la finalidad de esta garantía se justifica por la necesidad de garantizar la validez de la Constitución como norma suprema del ordenamiento jurídico y por ejercer una verdadera justicia constitucional, cuya misión principal consiste en comprobar, custodiar, preservar o restablecer cualquier derecho constitucional vulnerado de las personas.

<sup>1</sup> Artículo 94.- La acción extraordinaria de protección procederá contra sentencias o autos definitivos en los que se haya violado por acción u omisión derechos reconocidos en la Constitución, y se interpondrá ante la Corte Constitucional. El recurso procederá cuando se hayan agotado los recursos ordinarios y extraordinarios dentro del término legal, a menos que la falta de interposición de éstos recursos no fuera atribuible a la negligencia de la persona titular del derecho constitucional vulnerado.





### Identificación del problema jurídico

En atención a los antecedentes fácticos y jurídicos anotados y con la finalidad de resolver la presente acción extraordinaria de protección, la Corte Constitucional establece el siguiente problema jurídico:

**La sentencia emitida el 6 de julio de 2010, por la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha, que revoca la sentencia de instancia y acepta la acción de protección planteada, ¿vulnera el derecho constitucional al debido proceso en la garantía de no ser privado del derecho a la defensa en ninguna etapa o grado del procedimiento establecido en el artículo 76 numeral 7 literal a de la Constitución de la República?**

El legitimado activo manifiesta que se ha vulnerado su derecho a la defensa ya que el Municipio del Distrito Metropolitano de Quito y sus representantes legales; es decir, el alcalde y el procurador Metropolitano de Quito, no fueron citados con el contenido de la demanda de acción de protección a pesar de ser la institución llamada por el ordenamiento jurídico a responder las alegaciones planteadas en la garantía jurisdiccional presentada en su contra; y que el actor de la acción de protección en su demanda señaló únicamente que se debe citar dentro del proceso al directorio del Fondo de Salvamento del Patrimonio Cultural, dejando de lado al organismo del cual emanó el acto impugnado.

Para iniciar el examen correspondiente, se debe considerar que la Constitución de la República en el artículo 76 numeral 7 literal a, consagra el derecho a la defensa como una de las principales garantías del debido proceso.

Artículo 76.- En todo proceso en el que se determinen derechos y obligaciones de cualquier orden, se asegurará el derecho al debido proceso que incluirá las siguientes garantías básicas:

(...) 7. El derecho de las personas a la defensa incluirá las siguientes garantías: a) Nadie podrá ser privado del derecho a la defensa en ninguna etapa o grado del procedimiento.

El debido proceso, como derecho constitucional, tiene una naturaleza jurídica compleja y compuesta, que constituye un derecho y que se compone de una serie de garantías procesales tendientes a garantizar su efectividad. Este Organismo, mediante la sentencia N.º 124-15-SEP-CC señaló al respecto:

En virtud de su naturaleza compleja, debe recordarse que el debido proceso es un derecho constitucional en sí mismo, que a su vez permite garantizar la tutela efectiva de otros derechos constitucionales cuando las personas activan los mecanismos de protección de



tutela de los derechos para que las autoridades judiciales o administrativas inicien, desarrollen y resuelvan las controversias. Pero además de su naturaleza compleja, el derecho al debido proceso tiene una naturaleza compuesta en tanto se estructura sobre la base de una serie de garantías que tienen como propósito garantizar la efectividad del debido proceso. Así, las garantías del debido proceso componen e integran el debido proceso y por lo tanto, para la Corte Constitucional resulta importante que frente a alegaciones y argumentos vinculados a una posible afectación al derecho constitucional al debido proceso, se determine y especifique a cuál de sus garantías se hace mención y en qué medida la inobservancia de dicha garantía ha provocado afectación o vulneración al derecho constitucional principal<sup>2</sup>.

Como se puede inferir, en el ámbito jurisdiccional el derecho a la defensa guarda estrecha relación con los principios de imparcialidad y acceso a la justicia de conformidad con los artículos 9 y 22 del Código Orgánico de la Función Judicial que establecen como responsabilidad de los operadores de justicia, garantizar la igualdad de oportunidades de defensa de cada una de las partes procesales.

En este sentido, el derecho a la defensa comporta la garantía constitucional a través de la cual toda persona, comunidad, pueblo, nacionalidad o colectivo, pueden hacer valer sus razones y argumentos dentro de un proceso en que se determinen derechos y obligaciones de cualquier orden. Este derecho comprende además, varios derivados o conexos tales como la restricción de privación de la defensa en cualquier etapa o grado del procedimiento; contar con el tiempo y medios para la preparación de la defensa; ser escuchado en el momento oportuno; ser asistido por una abogada o abogado de su preferencia; ser juzgado por un juez independiente; impugnar el fallo o resolución y las demás que posibiliten el pleno ejercicio de la defensa.

En el presente caso, el señor Ernesto Guarderas Izquierdo, representante del Distrito Metropolitano de Quito, ha hecho mención a la vulneración del debido proceso en la garantía del derecho a la defensa y para el efecto, sobre esta garantía y su relación con el debido proceso, es necesario recordar que la Corte Constitucional mediante la sentencia N.º 041-14-SEP-CC, expresó que:

Una de las garantías básicas del debido proceso es precisamente el derecho a la defensa entendido como la oportunidad reconocida a las partes o sujetos procesales de participar en igualdad de condiciones en un proceso administrativo, judicial o constitucional; a ser escuchados en el momento oportuno, presentar argumentos y razones de cargo y descargo, contradecir y practicar pruebas, interponer recursos de impugnación entre otros<sup>3</sup>.

Del análisis de la jurisprudencia dictada por la Corte Constitucional, se debe establecer que la garantía de la defensa, implica el derecho a ser parte de un

<sup>2</sup> Corte Constitucional del Ecuador, sentencia N.º 124-15-SEP-CC, casos Nros. 1279-11-EP y 1280-11-EP acumulados del 22 de abril del 2015.

<sup>3</sup> Corte Constitucional del Ecuador, sentencia N.º 041-14-SEP-CC, caso N.º 0777-11-EP del 12 de marzo de 2014.





CORTE  
CONSTITUCIONAL  
DEL ECUADOR

Caso N.º 1600-11-EP

Página 11 de 19

proceso en igualdad de condiciones, siendo debidamente notificados con todos los actos que se expidan dentro del mismo a efecto de hacer uso del derecho de contradicción y petición.

En este contexto, la citación al demandado constituye un acto fundamental dentro del procedimiento judicial, pues de la adecuada citación depende que el demandado pueda ejercer sus derechos constitucionales al debido proceso y precisamente el derecho a la defensa.

En tal virtud, conviene resaltar que la Corte Constitucional se ha pronunciado señalando que el ejercicio del derecho a la defensa está determinado, entre otras circunstancias, por la debida citación al legitimado pasivo con la demanda, así consta de la sentencia N.º 090-13-SEP-CC que: "La citación con la demanda se encuentra inmersa, fundamentalmente, en la garantía constitucional de la defensa en juicio. La especial trascendencia de la notificación con la demanda motiva que la ley rodee a este acto de formalidades específicas, con el fin de precautelar el derecho a la defensa"<sup>4</sup>.

Así las cosas, con relación a las garantías jurisdiccionales cuya finalidad es la protección eficaz e inmediata de los derechos reconocidos en la Constitución y en los instrumentos internacionales de derechos humanos, la Norma Suprema en su artículo 86 numeral 2 literal d y la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional en su artículo 8 numeral 4 establecen la forma en la que debe procederse con la notificación al órgano responsable del acto u omisión para efectos de darle a conocer el contenido de la demanda planteada en su contra.

De lo anterior se desprende que tanto en la jurisdicción ordinaria como en la constitucional, la citación o la notificación con la demanda respectivamente, constituyen el acto de comunicación procesal a través del cual se pone en conocimiento del legitimado pasivo el contenido de la demanda propuesta en su contra, de manera que se garanticen los principios de publicidad, contradicción, asistencia a juicio y, principalmente, con el objeto de evitar que alguien sea condenado sin ser escuchado; en otras palabras, con la citación y/o notificación se permite materialmente que la persona demandada pueda ejercer plenamente sus derechos en juicio.

De esta manera, en la presente causa el doctor Ernesto Guarderas, representante del Municipio del Distrito Metropolitano de Quito, impugna la decisión judicial emitida por la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha, por cuanto, a su criterio, los conjuces de apelación no advirtieron la falta de notificación al Municipio del Distrito Metropolitano de Quito en la

<sup>4</sup> Corte Constitucional del Ecuador, sentencia N.º 090-13-SEP-CC, caso N.º 1880-12-EP del 25 de noviembre de 2013.

8  
1/1/17



sustanciación de la acción de protección planteada en su contra. No obstante, la Corte Constitucional, en aplicación al principio *iura novit curia*, procede a establecer si el Fondo de Salvamento del Patrimonio Cultural –FONSAL– tendría relación con el Municipio del Distrito Metropolitano de Quito; y revisar además, las actuaciones procesales desarrolladas en primera instancia dentro de la causa N.º 044-2010-GTT, considerando que a partir de éstas, se habría producido la aparente vulneración del derecho constitucional alegado.

En este marco, de conformidad a lo anotado y considerando lo expuesto por el legitimado activo, respecto a que entre el alcalde del Municipio del Distrito Metropolitano de Quito y el directorio del FONSAL no existía ninguna vinculación, esta magistratura considera necesario destacar, que el FONSAL fue creado mediante la Ley de Creación del Fondo de Salvamento del Patrimonio Cultural publicada en el Registro Oficial N.º 838 del 23 de diciembre de 1987, con el objeto de restaurar, conservar y proteger los bienes históricos, artísticos, religiosos y culturales de la ciudad de Quito, encargándose su administración a la Ilustre Municipalidad de Quito.

En el artículo 2 de la Ley de Creación del Fondo de Salvamento de Patrimonio Cultural se establece que:

El Directorio del Fondo de Salvamento del Patrimonio Cultural estaría integrado por:

- El Alcalde de Quito o su delegado, que será el Concejal Presidente de la Comisión de Centro Histórico de Cabildo, quien lo presidiría.
- El Director del Instituto Nacional del Patrimonio Cultural o su delegado; y,
- El Presidente de la Casa de la Cultura Ecuatoriana o su delegado. (Subrayado fuera de texto)

Posteriormente, con la expedición del Código Orgánico de Organización Territorial, Autonomía y Descentralización (COOTAD) publicado en el Registro Oficial N.º 303 del 19 de octubre de 2010, consta de su primera disposición reformativa y derogatoria literal u) la derogación de la ley que creó el FONSAL. En tal sentido, el Fondo de Salvamento del Patrimonio Cultural fue sustituido por el Instituto Metropolitano de Patrimonio creado por resolución administrativa N.º 0040 del 28 de diciembre de 2010, como una unidad especial de la estructura orgánica funcional del Municipio del Distrito Metropolitano de Quito adscrita a la Secretaría de Territorio, Hábitat y Vivienda.

De lo señalado se evidencia que el Municipio del Distrito Metropolitano de Quito representado por el alcalde, era integrante principal del directorio del Fondo de Salvamento del Patrimonio Cultural, es decir, existía una relación clara entre el alcalde como máxima autoridad administrativa y política del Distrito Metropolitano de Quito y como presidente del directorio del FONSAL. Por tanto,

*Mh*





queda desvirtuado lo alegado por el legitimado activo, respecto a la falta de vinculación entre el alcalde del Municipio de Quito y el FONSAI.

Continuando con el análisis del caso y atendiendo al argumento principal del representante del Municipio en su demanda de acción extraordinaria de protección, esta magistratura estima que en el caso concreto es necesario examinar el proceso constitucional con objeto de determinar si efectivamente se omitió o no el acto procesal de dar a conocer al legitimado pasivo la demanda presentada en su contra. Por lo que en el caso *sub judice* se observa que la acción de protección referida por el legitimado activo fue presentada por el señor Marcelo Herdoíza Guerrero en calidad de gerente general de la compañía Constructora Herdoíza Guerrero S.A., en contra del directorio del Fondo de Salvamento del Patrimonio Cultural en virtud de un informe de regulación metropolitana, en el que se incorporó como bien patrimonial al bien inmueble de propiedad de la constructora Herdoíza.

En este sentido, en auto del 18 de marzo de 2010 a las 08:00, el Octavo Tribunal de Garantías Penales dispuso: "Córrase traslado con el contenido de la acción de protección al DIRECTORIO DEL FONDO DE SALVAMENTO DE PATROMONIO CULTURAL "FONSAI", con la finalidad de que se designe representante legal que les representará dentro de la presente causa, así como domicilio legal para recibir posteriores notificaciones (...) Las partes procesales comparezcan día y hora señalado para la Audiencia con las pruebas que estimen pertinentes" (a foja 24 del proceso de instancia).

A foja 26 del mismo expediente, consta la razón de la notificación al directorio del FONSAI, realizada por la abogada Anabel Tapia Rosero, secretaria del Octavo Tribunal de Garantías Penales de Pichincha, el 19 de marzo de 2010 a las 15:00.

En este escenario, se hace necesario señalar que el artículo 5 del Reglamento de la Oficina de Citaciones establece como atribuciones y funciones de los citadores: "... b) Sentar las actas de citación o las razones que fueren del caso..."; asimismo, en el artículo 7 *ibidem*, se dispone: "... también podrá el secretario del juzgado citar (notificar) a los funcionarios judiciales y administrativos que en razón de su cargo deban intervenir en las causas...", y el artículo 10 menciona: "... FE PUBLICA.- Las citaciones practicadas por los citadores tienen el mismo valor que si hubieren sido hechas por el secretario respectivo, y las actas y razones sentadas por aquellos hacen fe pública...".

La Corte Constitucional dentro de la sentencia N.º 036-16-SEP-CC, caso N.º 0610-14-EP del 3 de febrero de 2016, respecto a la fe pública expresa:

En el ámbito jurídico, la fe pública presupone la existencia de una verdad oficial, cuya creencia está determinada por una obligación jurídica que ordena tener por ciertos




determinados hechos o acontecimientos sin lugar a objetar su verdad; es decir, la fe pública está dotada de una función específica de carácter público tendiente a fortalecer la presunción de verdad de los hechos o actos sometidos a su amparo.

Significa también, que cualquier actuación contraria o que afecte a la fe pública de la que gozan los citadores o actuarios, tiene sus consecuencias jurídicas, y por lo tanto, los responsables de tales actuaciones irregulares deben ser sancionadas, por las vías legales o administrativas correspondientes. (Así) los actos jurisdiccionales de citación (o notificación) están revestidos de fe pública; es decir, que el citador o el secretario del juzgado goza de la calidad de fedatario, de acuerdo a la facultad que le han otorgado los Reglamentos de la Oficina de Citaciones y de Funcionamiento...

De esta manera, en el caso *sub examine* la razón que certifica que la notificación fue realizada al directorio del FONSAL, por la secretaria del Octavo Tribunal de Garantías Penales dentro de la acción de protección N.º 044-2010-GTT, constituye un testimonio de que el acto se llevó a cabo, por lo que se da fe de lo actuado y con ello se garantiza los derechos constitucionales de las partes procesales.

Asimismo, se hace necesario indicar que de la revisión del proceso de acción de protección se observan varias diligencias y actuaciones ejecutadas por el Municipio del Distrito Metropolitano de Quito en el proceso de acción de protección planteado en su contra, con el objeto de ejercer su derecho a la defensa y oponerse a las alegaciones planteadas por la compañía Constructora Herdoíza. Así, a foja 85 del expediente de instancia, se encuentra el escrito suscrito por el director ejecutivo del FONSAL, presentado el 5 de abril de 2010 al Octavo Tribunal de Garantías Penales de Pichincha, que en lo principal, señala: "que el Directorio del FONSAL comparece a la acción de protección planteada en su contra y señala casillero judicial No.3628 para futuras notificaciones", en tanto, a foja 31 del expediente de primer nivel, consta la intervención de la doctora María del Carmen Uvillus, representante del directorio del FONSAL, en la Audiencia Pública desarrollada el 23 de marzo de 2010 a las 15:10, en el Octavo Tribunal de Garantías Penales de Pichincha, en esta diligencia expresó: "Impugnamos la acción de protección porque no reúne los requisitos legales del Art. 40 de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional, el accionante tiene los mecanismos judiciales y administrativos para impugnarlo, en esta causa no existe ningún acto y no es obligación del FONSAL de emitir los IRM ni los inventarios, solicito se niegue la acción de protección".

De lo expuesto, la Corte Constitucional evidencia que las afirmaciones sobre las que sustenta el legitimado activo la vulneración de su derecho a la defensa, no han sido justificadas, pues se verificó que el alcalde del Municipio del Distrito Metropolitano de Quito -miembro principal del directorio del FONSAL- sí tuvo conocimiento de la acción de protección N.º 044-2010-GTT, por cuanto consta en el expediente de instancia, la razón de notificación realizada legalmente a la parte







accionada. Por lo tanto, esta magistratura concluye que no se ha vulnerado el derecho al debido proceso en la garantía a no ser privado del derecho a la defensa en ninguna etapa o grado del procedimiento establecido en el artículo 76 numeral 7 literal a de la Constitución de la República.

### Otras consideraciones

Ante las circunstancias particulares de este caso concreto, la Corte Constitucional señala que conforme a lo expresado en su jurisprudencia, se debe respetar el derecho de las partes o sujetos procesales de participar en igualdad de condiciones en un proceso administrativo, a ser escuchados, a presentar argumentos, a contradecir, entre otros derechos y garantías propias que deben cumplirse en procura de que quienes son sometidos a procesos en los cuales se determinen derechos y obligaciones, gocen de las garantías para ejercer su derecho de defensa y obtener de los órganos administrativos un proceso exento de arbitrariedades<sup>5</sup>.

En la misma línea, la Corte Interamericana de Derechos Humanos en sentencia del caso Baena Ricardo y otros vs. Panamá, del 2 de febrero de 2001, estableció que:

124. Si bien el artículo 8 de la Convención Americana se titula "Garantías Judiciales", su aplicación no se limita a los recursos judiciales en sentido estricto, "sino [al] conjunto de requisitos que deben observarse en las instancias procesales" a efectos de que las personas estén en condiciones de defender adecuadamente sus derechos ante cualquier tipo de acto del Estado que pueda afectarlos. Es decir, cualquier actuación u omisión de los órganos estatales dentro de un proceso, sea administrativo o jurisdiccional, debe respetar el debido proceso legal.

En este sentido, en todo proceso administrativo se debe contar con la parte procesal requerida, con el objeto de que ésta pueda hacer valer sus derechos en el desarrollo del proceso.

En el caso *sub examine*, de la revisión de las diferentes piezas procesales, se observa que la Constructora Herdoíza Guerrero S.A., llegó a tener conocimiento de que su inmueble se encontraba inventariado como bien patrimonial cuando solicitó al Municipio de Quito un permiso de construcción, pues en el informe de regulación metropolitana -IRM- del 27 de enero de 2010, se hizo constar éste particular "Observaciones: predio inventariado para cualquier intervención contar con el informe favorable de la Comisión de Áreas Históricas (...) edificio registrado en el inventario de áreas histórica". Asimismo, en la audiencia pública desarrollada en la sustanciación de la presente garantía jurisdiccional, el representante de la Constructora Herdoíza señaló que: "no fueron notificados dentro del proceso administrativo que declaró al inmueble de su representada como

<sup>5</sup> Corte Constitucional del Ecuador, sentencia N.º 099-13-SEP-CC, caso N.º 581-12-EP.



bien patrimonial”, argumento que fue ratificado por los representantes del Municipio del Distrito Metropolitano de Quito.

En virtud de lo mencionado, este Organismo colige que en el proceso administrativo que declaró al inmueble de la compañía Constructora Herdoíza Guerrero S.A., como un bien inventariado como patrimonial, no se contó con el propietario del inmueble registrado, actuación que vulnera el derecho a la defensa de la constructora, de manera especial porque la declaratoria de “predio inventariado”, lleva consigo una serie de restricciones al derecho de dominio e imposición de cargas para los propietarios de éstos, que se relacionan con su disponibilidad y ello incluye el uso que ha de darse al bien para efectos de preservación y protección.

En efecto, la Corte Constitucional de Colombia en su Sentencia C-366/00 del 29 de marzo de 2010, señala:

Como puede observarse, la defensa del patrimonio cultural y, específicamente, la del patrimonio inmueble, fue dejada por el legislador en cabeza del Gobierno Nacional, que, con la asesoría del Consejo Nacional de Monumentos y las instituciones que se fueron creando para el efecto, tenía a su cargo la conservación, recuperación y mantenimiento de éste, a través de la declaración como monumento nacional de determinadas zonas, sectores, o inmuebles. Esa declaración, efectuada mediante decreto, de por sí implicaba para el propietario o propietarios de los bienes así declarados, una limitación a su derecho de dominio, dado que, una vez efectuada ésta, toda reparación, reconstrucción o modificación que se quisiera efectuar, requería concepto previo del Consejo Nacional de Monumentos. Por tanto, tal declaración, en sí misma, no implicaba una mutación del derecho de dominio en favor de la Nación, pues los propietarios de un bien declarado como monumento nacional seguían conservando la propiedad sobre él, pero afectado al interés general, en razón de su valor cultural, arquitectónico, histórico, etc. (...) (lo subrayado fuera del texto).

De lo anotado, las restricciones al derecho de dominio de la compañía Constructora Herdoíza Guerrero S.A., respecto al inmueble de su propiedad, se encuentra en las observaciones establecidas en el informe de regulación metropolitana –IRM–.

Al respecto, es importante considerar que la restricción al derecho de dominio al estar relacionada con la facultad de disposición del inmueble, con la finalidad de su protección y conservación, implica la necesidad de que esta limitación al derecho de dominio deba ser conocida no solo por el dueño del bien catalogado como patrimonial, sino que debe alcanzar un efecto general de publicidad en razón de su valor cultural, arquitectónico, histórico, etc.

El artículo 76 numeral 7 letra d de la Constitución de la República respecto al principio de publicidad dispone que: “Los procedimientos serán públicos salvo las

*[Handwritten signature]*





excepciones previstas por la ley. Las partes podrán acceder a todos los documentos y actuaciones del procedimiento”.

En este marco, se hace necesario indicar que el artículo 1 literal b de la Ley de Registro establece que: “La inscripción de los instrumentos públicos, títulos y demás documentos que la Ley exige o permite que se inscriban en los registros correspondientes, tiene principalmente los siguientes objetos: (...) b) Dar publicidad a los contratos y actos que trasladan el dominio de los mismos bienes raíces o imponen gravámenes o limitaciones a dicho dominio”; en concordancia con esta disposición, el artículo 5 de la Ley del Sistema Nacional de Registro de Datos Públicos señala: “El Estado, de conformidad con la Ley, pondrá en conocimiento de las ciudadanas o ciudadanos, la existencia de registros o bases de datos de personas y bienes y en lo aplicable, la celebración de actos sobre los mismos, con la finalidad de que las interesadas o interesados y terceras o terceros conozcan de dicha existencia y los impugnen en caso de afectar a sus derechos”.

Así, en toda relación jurídica procesal administrativa el principio de publicidad juega un papel esencial, pues a través de éste, el administrado tendría pleno conocimiento que la administración está promoviendo un proceso en su contra, noticia que le permitiría ejercer su derecho a la defensa y con ello evitaría que se emitan resoluciones que puedan vulnerar sus derechos constitucionales.

En concordancia con lo expuesto y con el contenido de las disposiciones normativas antes enunciadas, queda de manifiesto que el principio constitucional de publicidad en los procesos administrativos que declaran que un bien se encuentra catalogado como patrimonial; toma real importancia, en virtud de que constituye una oportunidad para que el propietario del bien inventariado y la sociedad en general puedan tener acceso al proceso administrativo en el que se podría llegar a limitar el dominio –disposición del bien–, para que puedan ejercer su derecho a la defensa, y finalmente obtener de la administración una resolución debidamente motivada que observe la normativa constitucional y legal aplicable al caso.

En virtud a lo expuesto, esta magistratura en garantía de los derechos constitucionales, determina que no es suficiente que la declaratoria de que un bien se encuentra registrado en el inventario de bienes patrimoniales conste en una ordenanza municipal debidamente publicada en el Registro Oficial, sino que dicha declaratoria debe ser inscrita en el Registro de la Propiedad del cantón donde está ubicado el inmueble afectado. Al respecto, se debe mencionar que de conformidad con la Constitución de la República del 2008, el Registro de la Propiedad será administrado conjuntamente entre las municipalidades y la Función Ejecutiva a través de la Dirección Nacional de Registro de Datos Públicos, en tal virtud,



corresponde al mismo municipio realizar las inscripciones de las diferentes resoluciones en las que exista una declaratoria de bien patrimonial.

Finalmente, respecto a lo alegado por el representante de la compañía Constructora Herdoíza Guerrero S.A., en relación a la improcedencia de la acción extraordinaria de protección por haber sido presentada de manera extemporánea, en virtud de que la decisión impugnada es del 6 de julio de 2010 y la acción extraordinaria de protección fue planteada el 9 de septiembre de 2011, la Corte Constitucional en sentencia N.º 037-16-SEP-CC, caso N.º 0977-14-EP del 3 de febrero de 2016, dictó una regla jurisprudencial con efecto *erga omnes* que señala:

Una vez que la Sala de Admisión ha admitido a trámite una acción extraordinaria de protección, y por tanto se ha superado la fase de admisión, el Pleno de la Corte Constitucional en la fase de procedibilidad deberá dictar sentencia en la cual se analice el fondo del asunto, esto es se verifique la vulneración de derechos en la decisión judicial impugnada, sin que pueda volver a analizar los presupuestos de admisibilidad ya superados en la primera fase de esta acción.

Por tanto, este Organismo en respuesta a la alegación efectuada por los terceros interesados, mediante la cual solicitaba que en sentencia se niegue la acción extraordinaria de protección por haber sido presentada de manera extemporánea, establece que aquello ya fue superado en una fase anterior, esto es en el auto de admisión dictado el 29 de septiembre de 2012 a las 11:29. Por tal razón, en el caso concreto, la Corte Constitucional procedió en la presente sentencia a pronunciarse respecto del fondo del asunto, esto es verificar si la decisión judicial impugnada vulneró derechos constitucionales y luego del análisis pertinente llegó a la conclusión de que no existió tal vulneración.

### III. DECISIÓN

En mérito de lo expuesto, administrando justicia constitucional y por mandato de la Constitución de la República del Ecuador, el Pleno de la Corte Constitucional expide la siguiente sentencia:

#### SENTENCIA

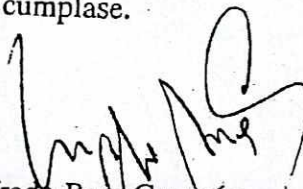
1. Declarar que no existe vulneración de derechos constitucionales.
2. Negar la acción extraordinaria de protección planteada.
3. En virtud de las argumentaciones efectuadas, la Corte Constitucional del Ecuador, dispone que toda declaratoria de bien patrimonial debe ser inscrita



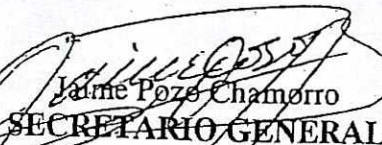


en el Registro de la Propiedad del cantón donde está ubicado el inmueble afectado.

4. Notifíquese, publíquese y cúmplase.

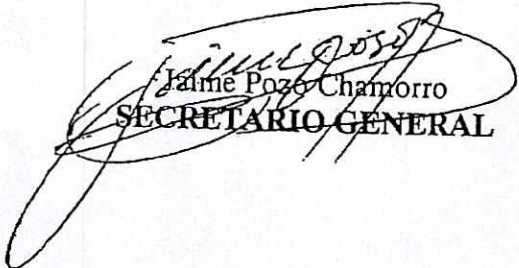


Alfredo Ruiz Guzmán  
**PRESIDENTE**



Jaime Pozo Chamorro  
**SECRETARIO GENERAL**

**Razón:** Siento por tal, que la sentencia que antecede fue aprobada por el Pleno de la Corte Constitucional, con siete votos de las señoras juezas y señores jueces: Francisco Butiñá Martínez, Pamela Martínez Loayza, Wendy Molina Andrade, Marien Segura Reascos, Ruth Seni Pinoargote, Roxana Silva Chicaiza y Alfredo Ruiz Guzmán, sin contar con la presencia de los jueces Tatiana Ordeñana Sierra y Manuel Viteri Olvera, en sesión del 22 de junio del 2016. Lo certifico.



Jaime Pozo Chamorro  
**SECRETARIO GENERAL**

  
JPCH/17/17

49-

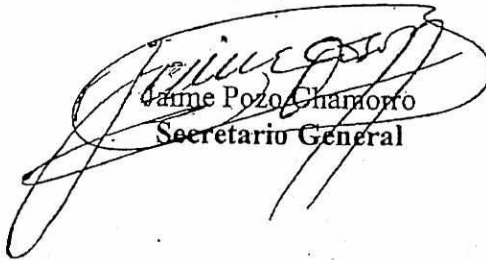




CORTE  
CONSTITUCIONAL  
DEL ECUADOR

CASO Nro. 1600-11-EP

RAZÓN.- Siento por tal, que la sentencia que antecede fue suscrita por el señor Alfredo Ruíz Guzmán, presidente de la Corte Constitucional, el día lunes 04 de julio del dos mil dieciséis.- Lo certifico.

  
Jaime Pozo Chamorro  
Secretario General

JPCH/LFJ

# INFORME DE REGULACIÓN METROPOLITANA

JCUS
  IRM
  Incremento pisos

Iniciar sesión

Inicio

## Informe de Regulación Metropolitana (IRM)

### IRM PRELIMINAR

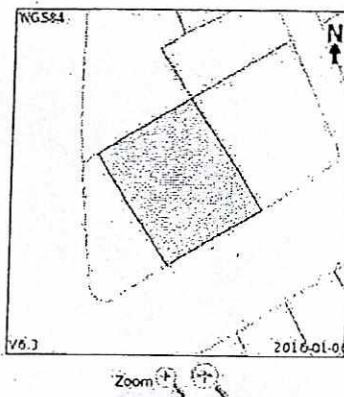
El IRM debe ser presentado en Administración Zonal Norte (Fugón de España)

#### INFORMACIÓN CATASTRAL DEL LOTE EN UNPROPIEDAD\*

**PROPIETARIO**  
 C.C./R.U.C.: 09\*\*\*\*\*01  
 Nombre: B.A. JUCA

**DATOS TÉCNICOS DEL LOTE**

Número de predio:	198561
Geo clave:	170104120406007001
Clave catastral anterior:	10405 02 005 000 000 000
En derechos y acciones:	NO
Área de lote (escritura):	1908,00 m2
Área de lote (levantamiento):	0,00 m2
ETAM (SU)* Según Ord. #269:	2,25 % (-142,09 m2)
Área bruta de construcción total:	0,00 m2
Frente del lote:	39,47 m
Administración zonal:	NORTE
Parroquia:	QUACUITO
Barrio / Sector:	LA PAZ



#### CALLES

#	Fuente	Nombre	Ancho (m)	Referencia	Radio curva de retorno	* Nomenclatura
1	RM	AV 12 DE OCTUBRE	32	5 m línea de cerramiento		
2	SREC-Q	12 DE OCTUBRE	0			

Para modificar o eliminar la información de las vías cuya fuente es el sistema SREC-Q marcadas con (\*), debe acercarse a la oficina zonal de catastro de la Administración Zonal respectiva

#### REGULACIONES

**ZONA**  
 Zonificación: A27 (A1016-40)  
 Lote mínimo: 1000 m2.  
 Frente mínimo: 20 m.  
 COS total: 640 %  
 COS en planta baja: 40 %

**PISOS**  
 Altura: 64 m  
 Número de pisos: 16

**RETIROS**  
 Frontal: 5 m.  
 Lateral: 3 m  
 Posterior: 3 m  
 Entre bloques: 6 m

Forma de ocupación del suelo: (A) Aislada  
 Uso principal: (M) Múltiple

Clasificación del suelo: (SU) Suelo Urbano.  
 Servicios básicos: SI

#### AFECTACIONES

#### OBSERVACIONES

- Observación**
- CONSULTAR EN LA DIRECCION DE AVIACION CIVIL, LA ALTURA DE CONSTRUCCION TOMANDO EN CUENTA EL CONO DE APROXIMACION AL AEROPUERTO. ORD. 0031 ART. 44.
  - PREDIO INVENTARIADO, PARA CUALQUER INTERVENCION CONTARA CON EL INFORME FAVORABLE DE LA COMISION DE AREAS HISTORICAS.
  - PARA CUALQUER INTERVENCION DEBERA SOLICITAR INFORME ACTUALIZADO DE LA SECRETARIA DE ORDENAMIENTO TERRITORIAL, POR NINGUN MOTIVO PODRA DERROGARSE TOTAL O PARCIALMENTE 26/11/2009.
  - Edificación registrada en el INVENTARIO DE AREA HISTORICA DE QUITO, por ser área histórica deberá mantener las características tipológicas y morfológicas del sector.

#### NOTAS

- Los datos aquí representados están referidos al Plan de Uso y Ocupación del Suelo e instrumentos de planificación complementarios, vigentes en el D.M.O.
- \* Esta información consta en los archivos catastrales del M.D.Z.D. Si existe algún error acercarse a las unidades desconcentradas de Catastro de la Administración Zonal correspondiente para la actualización y corrección respectiva.
- Este informe no representa título legal alguno que perjudique a terceros.
- Este informe no autoriza ningún trabajo de construcción o división de lotes, tampoco autoriza el funcionamiento de actividad alguna.
- El ETAM es el "Error Técnico Aceptable de Medición", expresado en porcentaje y m2, que se acepta entre el área establecida en el título de propiedad (escritura) y el área del levantamiento del terreno, dentro del proceso de regularización de excedentes y diferencias de áreas de acuerdo a los artículos 481 y 481.1 del COOTAD y a la Ordenanza Metropolitana 269.
- Para iniciar cualquier proceso de habitación de la edificación del suelo o actividad, se deberá obtener el RM respectivo en la administración zonal correspondiente.
- Este informe tendrá validez durante el tiempo de vigencia del PUOS.
- Para la habitación de subviviendas ubicadas en área rural solicitará a la EPAMPS factibilidad de servicios de agua potable y alcantarillado.



Fecha: **27 AGO 2018** Hora **10:00**

Quito,

**24 AGO 2018**

Nº. HOJAS **- cinco**

Recibido por: *[Signature]*

Oficio No STHV-

-2018

**4332**

Abogado  
Diego Cevallos  
**SECRETARIO GENERAL  
CONCEJO METROPOLITANO DE QUITO**  
Presente.-

SECRETARÍA GENERAL DEL CONCEJO

RECIBIDO:	
FECHA:	<i>29/08/18</i>
HORA:	
FIRMA:	<i>[Signature]</i>

QUITO ALCALDÍA

Gdoc. 2018-101875

De mi consideración:

Mediante oficio No. IMP-2018-0002451 de 23 de julio de 2018, la Arq. Angélica Arias, Directora Ejecutiva del Instituto Metropolitano de Patrimonio, remitió a esta Secretaría el reclamo previo de acatamiento de la sentencia dictada por la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha de 6 de julio de 2010, relacionada con la denominada "Casa Coloma", presentado por el señor Carlos Alberto Emanuele Juez, en su calidad de Gerente General de la compañía EMA-JU C.A., actual propietaria del referido bien inmueble.

Al respecto manifiesto lo siguiente:

**ANTECEDENTES:**

El 6 de julio de 2010, la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Pichincha avoca conocimiento del recurso de apelación interpuesto por el señor Marcelo Herdoíza Guerrero, Gerente de la Compañía Constructora Herdoíza Guerrero S.A., a la resolución dictada por el Tribunal Octavo de Garantías Penales de Pichincha que niega la acción de protección presentada en contra del Directorio del Fondo de Salvamento de Patrimonio Cultural, con el cual solicita se declare ilegítimo el acto contenido en el Informe de Regulación Metropolitana No. 289682 de 27 de enero de 2010 a través del cual se certifica que el predio de su propiedad, ubicado en las calles 12 de Octubre y Abraham Lincon de la ciudad de Quito, se encuentra dentro del inventario de áreas históricas, limitando de esta forma su derecho a la propiedad.

El accionante en su demanda manifiesta que es propietario del inmueble ubicado en las calles 12 de Octubre y Abraham Lincoln (Coruña), añadiendo que el acto violatorio de sus derechos constitucionales es "... el contenido en el Informe de Regulación Metropolitana de fecha 27 de enero de 2010 y con número 289682...", (referente al predio No. 198561), "en el cual consta y se certifica que el predio" de su propiedad "se encuentra constando en el inventario de áreas históricas"; y que, por tanto, existe una vulneración a su derecho de propiedad, pues la limitación ha sido establecida de forma ilegítima; por lo que solicita que en sentencia se "declare ilegítimo el acto contenido en el Informe de Regulación Metropolitana de fecha 27 de enero de 2010 y con número 289682, y por tal razón se retire del supuesto Inventario de Áreas Históricas el bien inmueble de mi propiedad, a fin de que el mismo no siga limitado".



La Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha, el 6 de julio de 2010, dicta sentencia dentro de la acción de protección No. 423-10-GH, que en la parte pertinente señala:

**“SEXTO.-** (...) El derecho a la propiedad como tal es uno mas de los derechos considerados relativos, es decir que estos pueden ser afectados siempre y cuando se reúnan requisitos estrictos y no se afecte el núcleo duro del derecho por el cual podría desaparecer el derecho en sí, por lo tanto la exigencia al Estado para limitar o restringir un derecho sea cual sea, deben existir circunstancias imponderables para la decisión de trastocar un derecho, caso contrario se estaría violentado (sic) el numeral 9 del artículo 11 de la Constitución de la República. Hoy por hoy el derecho a la propiedad no puede ser observado desde una óptica individualista, pues a lo largo de la historia constitucional, y la mayoría de estados constitucionales suponen una función social al derecho a la propiedad, tal y como nuestra carta constitucional establece en el numeral 26 del artículo 66; sin embargo la función social o ambiental, debe ir concatenada al derecho individual afectado, esto es la obligación de la entidad estatal a justificar el por qué a la afectación del derecho, esgrimiendo detalladamente los motivos y las causas que llevaron a esta acción. En la audiencia pública llevada a cabo, la representante del FONSAL, organismo competente para la identificación, valoración, registro de los bienes patrimoniales en el Distrito Metropolitano de Quito, no ha presentado las razones justificadas y motivadas para que el FONSAL, haya incorporado al inventario de áreas históricas al bien inmueble propiedad de la compañía Herdoíza Guerrero (...)

**SÉPTIMO.-** (...) En el caso que nos ocupa, es evidente que el actuar del FONSAL por las consideraciones antes detalladas, ha contravenido principios y derechos constitucionales consagrados, por lo que la garantía de acción de protección es plenamente justificable ante la evidencia de la violación del derecho constitucional a la propiedad del accionante, quién ha visto este derecho vulnerado al habersele privado de forma ilegítima de la posibilidad de disponer el bien inmueble de su pertenencia, en la forma en que este lo considere conveniente, sin que ésta limitación cumpla los mínimos que la ley dispone. (...) **ADMINISTRANDO JUSTICIA, EN NOMBRE DEL PUEBLO SOBERANO DEL ECUADOR Y POR AUTORIDAD DE LA CONSTITUCIÓN Y LAS LEYES DE LA REPÚBLICA,** resuelve aceptar la acción de protección propuesta por el ingeniero Marcelo Herdoíza Guerrero, Gerente General de CONSTRUCTORA HERDOÍZA GUERRERO S.A., y dejar sin efecto aquellas consecuencias jurídicas que afectaren los derechos constitucionales de éste”.

El 9 de septiembre de 2011, el Dr. Ernesto Guarderas Izquierdo, en calidad de representante legal del Municipio del Distrito Metropolitano de Quito, interpuso Acción Extraordinaria de Protección en contra de la sentencia emitida el 6 de julio de 2010, por la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha.

El 22 de junio de 2016, la Corte Constitucional emite la Sentencia No. 197-16-SEP-CC dentro del caso No. 1600-11-EP en la que señala:

“1. Declarar que no existe vulneración de derechos constitucionales.

2. Negar la acción extraordinaria de protección planteada.

3. En virtud de las argumentaciones efectuadas, la Corte Constitucional del Ecuador, dispone que toda declaratoria de bien patrimonial debe ser inscrita en el Registro de la Propiedad del cantón donde está ubicado el inmueble afectado.

4. Notifíquese, publíquese y cúmplase”.



## RECLAMO PREVIO:

El 10 de julio de 2018, mediante guía de control y trámite No. 2018-2178 el señor Carlos Alberto Emanuele Juez, en calidad de Gerente General de la compañía EMA-JU-CA actual propietaria del bien inmueble identificado como predio No. 0198561, presentó ante el Instituto Metropolitano de Patrimonio un reclamo previo de acatamiento de la sentencia dictada por la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Pichincha de 6 de julio de 2010; así como de la sentencia No. 197-16-SEP-CC dentro del caso No. 1600-11-EP de 22 de junio de 2016, y solicita:

*"a) Retirar del inventario de bienes patrimoniales que maneja el Instituto Metropolitano de Patrimonio al inmueble denominado como predio No. 0198561, ubicado en las calles 12 de octubre (sic) N26-15 y Abraham Lincoln de esta ciudad de Quito.*

*b) Emitir certificado en el que conste que el inmueble denominado como predio No. 0198561, ubicado en las calles 12 de octubre N26-15 y Abraham Lincoln, ya no es un bien patrimonial de acuerdo a las sentencias dictadas por los órganos judiciales".*

## DE LA SENTENCIA DE LA CORTE PROVINCIAL DE PICHINCHA

En la sentencia de la Corte Provincial de Pichincha emitida el 6 de julio de 2010, se resuelve *"aceptar la acción de protección propuesta por el ingeniero Marcelo Herdoíza Guerrero, Gerente General de CONSTRUCTORA HERDOÍZA GUERRERO S.A., y dejar sin efecto aquellas consecuencias jurídicas que afectaren los derechos constitucionales de éste".* En este sentido se colige que la Corte aceptó la pretensión del actor.

Recordemos que la acción de protección fue planteada con la pretensión de que *"se declare ilegítimo el acto contenido en el Informe de Regulación Metropolitana de fecha 27 de enero de 2010 y con número 289682, y por tal razón se retire del supuesto Inventario de Áreas Históricas el bien inmueble"* de propiedad del accionante con el fin de que el mismo no siga limitado.

Al respecto es importante señalar que de acuerdo a lo señalado en el artículo 33 de la Ordenanza Metropolitana No. 172, el Informe de Regulación Metropolitana "IRM" es un instrumento de información básica para la habilitación del suelo y la edificación, que por su naturaleza no otorga ni extingue derechos, ***en tanto constituye la aplicación de la información contenida en los instrumentos de planificación vigentes a un caso concreto.***

En el presente caso, la acción de protección interpuesta por la compañía Herdoíza Guerrero S.A., fue presentada en contra el IRM que no crea ni extingue derechos, ya que la calidad de inmueble patrimonial y la inclusión en el inventario patrimonial del inmueble no se genera ni tiene su origen en el IRM sino a través de Resolución del Concejo Metropolitano.

Es así que el Concejo Metropolitano de Quito, en sesión pública ordinaria realizada el día lunes 6 de julio de 1998, al considerar el Informe No. IC-98-362 de la Comisión de Áreas Históricas, resolvió aprobar el Listado de Edificaciones de valor histórico en el Inventario de Edificaciones Protegidas del Distrito Metropolitano de Quito, en el cual consta, entre otros, el inmueble ubicado en las avenidas 12 de Octubre 2263 y Coruña (N26-15), con la respectiva ficha.

Como un antecedente importante es necesario señalar que el primer IRM del predio No. 198561 se emitió con fecha 28 de mayo de 2004, en el cual ya constaba la siguiente observación: ***"PREDIO INVENTARIADO, PARA CUALQUIER INTERVENCIÓN SOLICITARÁ EL ASESORAMIENTO DEL DEP. DE GESTIÓN URBANA DE ESTA ADMINISTRACIÓN".***

Sin embargo de lo señalado, al haberse negado la Acción Extraordinaria de Protección propuesta por el Municipio del Distrito Metropolitano de Quito en contra de la sentencia dictada por la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Pichincha el 6 de julio de 2010, corresponde a la autoridad competente ejecutar dicha sentencia, considerándose adicionalmente que se ha presentado un reclamo previo, cuya copia adjunto, el mismo que de no ser atendido en el término legal correspondiente daría paso a la presentación de una acción de incumplimiento conforme lo dispuesto en el artículo 54 de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional, el mismo que fue puesto en conocimiento de esta Secretaría por parte de la Directora Ejecutiva del Instituto Metropolitano de Patrimonio mediante oficio No. IMP-2018-0002451 de 23 de julio de 2018.

Para este efecto, corresponde a la autoridad competente resolver sobre los actos administrativos conducentes al cumplimiento de la sentencia, los cuales en última instancia, de ser el caso, se reflejarán en la actualización del Informe de Regulación Metropolitana por parte de esta Secretaría.

Lo que comunico para los fines pertinentes.

Atentamente,



Arg. Jacobo Herdóiza Bolaños

**SECRETARIO DE TERRITORIO, HÁBITAT Y VIVIENDA**

Ejemplar 1: Destinatario

Ejemplar 2: Procuraduría Metropolitana

Ejemplar 3: Instituto Metropolitano de Patrimonio

Ejemplar 4: Archivo de la Secretaría de Territorio, Hábitat y Vivienda

YMJ



Quito, 05 de julio de 2018

Señora Arquitecta

Angélica Arias

DIRECTORA EJECUTIVA

INSTITUTO METROPOLITANO DE PATRIMONIO

En su despacho.-

De mi consideración:

Carlos Alberto Emanuele Juez, con cédula de ciudadanía No. 0907846208, en mi calidad de Gerente General de la compañía EMA-JUCA, tal como lo justifique con mi nombramiento (ANEXO 1), actual propietaria del bien inmueble identificado como predio No. 0198561, ubicado en las calles 12 de octubre N26-15 y Abraham Lincoln de esta ciudad de Quito (ANEXO 2), ante usted amparado en el artículo 54 de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional que establece: "Reclamo previo.- Con el propósito de que se configure el incumplimiento, la persona accionante previamente reclamara el cumplimiento de la obligación a quien deba satisfacerla. Si se mantuviera el incumplimiento (...) se considerara configurado el incumplimiento", presento el reclamo previo en los siguientes términos:

#### 1.- ANTECEDENTES:

1.1.- El 16 de marzo de 2010, la entonces propietaria del bien inmueble identificado como predio No. 0198561, ubicado en las calles 12 de octubre N26-15 y Abraham Lincoln, presento una acción de protección en contra del director del Fondo de Salvamento del Patrimonio Cultural -Municipio, por cuanto el bien inmueble ubicado en las calles 12 de octubre N26-15 y Abraham Lincoln se encontraba dentro del inventario de bienes patrimoniales, sin tener sustento alguno.

Dicha acción de protección fue resuelta en última instancia por la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha, mediante sentencia de 06 de julio de 2010, resolvió: "(...) En el caso que nos ocupa, es evidente que el actor FONSAL, por las consideraciones antes detalladas, ha contravenido principios y derechos constitucionalmente consagrados, por lo que la garantía de acción de protección es plenamente justificable ante la evidencia de la violación del derecho constitucional a la propiedad del accionante, quien ha visto este derecho vulnerado al haberse privado de forma ilegítima de la posibilidad de disponer el bien inmueble de su pertenencia, en la forma en la que este lo considere conveniente, sin que esta limitación cumpla los mínimos que la ley dispone: (...) ADMINISTRANDO JUSTICIA EN NOMBRE DEL PUEBLO SOBERANO DEL ECUADOR Y POR AUTORIDAD DE LA CONSTITUCION Y LAS LEYES DE LA REPUBLICA, resuelve aceptar la acción de protección propuesta (...) y dejar sin efecto aquellas consecuencias jurídicas que afectaren los derechos constitucionales de este". (ANEXO 3)

1.2.- Posteriormente el Municipio de Quito, interpuso una acción extraordinaria de protección, la misma que fue tramitada con el caso NO 1600-11-EP, la cual fue resuelta en última instancia mediante sentencia No. 197-16-SEP-CC, de 22 de junio de 2016.

Quito DOCUMENTACION  
ALCALDIA MUNICIPAL RECEPCION DE DOCUMENTOS  
INSTITUTO METROPOLITANO DE PATRIMONIO

1

Hora: .....

Nombre: .....

Firma: .....

3

motiva señaló: "1.- En virtud de lo mencionado, este Organismo colige que en el proceso administrativo que declaró al inmueble (...) como un bien inventariado como patrimonial, no se contó con el propietario del inmueble registrado, actuación que vulnera el derecho a la defensa de la constructora, de manera especial porque la declaratoria de "predio inventariado", lleva consigo una serie de restricciones al derecho de dominio e imposición de cargas para los propietarios de estos, que se relacionan con su disponibilidad y ello incluye el uso que ha de darse al bien para efectos de preservación y protección (...). SENTENCIA: 1.- Declarar que no existe vulneración de derechos constitucionales. 2.- Negar la acción extraordinaria de protección planteada. 3.- En virtud de las argumentaciones efectuadas, la Corte Constitucional del Ecuador, dispone que toda declaratoria de bien patrimonial debe ser inscrita en el Registro de la Propiedad del cantón donde esté ubicado el inmueble afectado" (ANEXO 4)

1.3.- Es claro y evidente que al haberse negado la acción extraordinaria de protección, propuesta por el Municipio de Quito, han quedado en firme la acción de protección emitida por la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial.

1.4.- En la actualidad como he podido demostrar con el certificado de gravámenes y con la escritura pública de compraventa, actualmente soy propietario de un bien inmueble que desde hace casi tres años no he podido usufructuar del mismo, por el incumplimiento de la administración pública a sentencias que se encuentran con efecto de cosa juzgada, y que claramente determinan que el bien inmueble de mi propiedad no debe constar en el catastro de bienes patrimoniales, por lo que a la fecha se me está ocasionando un grave daño a mi derecho de propiedad y de seguridad jurídica, establecido en el artículo 66, numeral 26) y 82 de la Constitución de la República respectivamente.

## 2.- ANÁLISIS JURIDICO

La Constitución de la República establece: "Son deberes y responsabilidades de los ecuatorianos y las ecuatorianas (...). 1.- Acatar y cumplir la Constitución, la ley y las decisiones legítimas de autoridad competente".<sup>1</sup>

El Código Orgánico de la Función Judicial determina: "En los procesos judiciales las juezas y jueces exigirán a las partes y a sus abogados o abogadas que observen una conducta de respeto recíproco e intervención ética, teniendo el deber de actuar con buena fe y lealtad. Se sancionará especialmente la prueba deformada, todo modo de abuso del derecho, el empleo de artimañas y procedimientos de mala fe para retardar indebidamente el progreso de la litis (...)"<sup>2</sup>

Como puede verificarse la Corte Constitucional, dictó la sentencia de 22 de junio de 2016, que señaló de forma expresa: "SENTENCIA: 1.- Declarar que no existe vulneración de derechos constitucionales. 2.- Negar la acción extraordinaria de protección planteada. 3.- En virtud de las argumentaciones efectuadas, la Corte Constitucional del Ecuador, dispone que toda declaratoria

<sup>1</sup> Art. 83, numeral 1) Constitución de la República del Ecuador.

<sup>2</sup> Art. 26 Código Orgánico de la Función Judicial.



*de bien patrimonial debe ser inscrita en el Registro de la Propiedad del cantón donde esté ubicado el inmueble afectado*".

Lamentablemente esta sentencia ha sido pasada por alto por su autoridad por dos años, sin que exista el mínimo afán de cumplir una sentencia ejecutoriada, ocasionando un grave perjuicio económico a mi representada.

Como usted puede observar, existen sentencias EJECUTORIADAS que emanan su cumplimiento inmediato, por lo que solicito a usted muy comedidamente se sirva atender mi solicitud.

## 2.1.- INCUMPLIMIENTO DE SENTENCIA OBJETO DE ACCIÓN CONSTITUCIONAL.

La Constitución de la República señala: *"La acción por incumplimiento tendrá por objeto garantizar la aplicación de las normas que integran el sistema jurídico, así como el cumplimiento de sentencias (...)"*<sup>1</sup>.

En este sentido el constituyente ha implementado herramientas de jerarquía constitucional para que la Administración Pública cumpla las decisiones emitidas por los órganos jurisdiccionales y no permitir que se quebrante el derecho a la Tutela Judicial Efectiva<sup>2</sup>, por lo que la Acción de Incumplimiento determinado en el artículo 93 de la Constitución de la República, en concordancia con el artículo 52 de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional, ha establecido la potestad a la Corte Constitucional de **DESTITUIR A LOS FUNCIONARIOS QUE INCUMPLAN LAS RESOLUCIONES**, un ejemplo real de la aplicación fehaciente de esta garantía es el caso de la destitución de la Prefecta de Esmeraldas llevada a cabo el 04 de julio de 2013 donde la Corte Constitucional del Ecuador señala: *"Su salida se da por el incumplimiento de las decisiones constitucionales: resolución 0474-05-RA de 20 de junio del 2006 emitida por el Tribunal Constitucional y la sentencia 010-11-SJS-CC de 12 de octubre del 2011"*<sup>3</sup>.

La Constitución de la República señala: *"Si la sentencia o resolución no se cumple por parte de un servidor o servidores públicos, la jueza o juez ordenará su destitución del cargo o empleo, sin perjuicio de la responsabilidad civil o penal a que haya lugar a..."*<sup>4</sup>.

Como puede observarse existen herramientas jurídico-constitucionales que permiten no solo el cumplimiento de las sentencias judiciales, sino a su vez la destitución del funcionario que incumpla las mismas y de eso como he demostrado ya existe jurisprudencia, sin embargo mi afán no es la salida de su cargo a través de una destitución, sino mas bien una solicitud formal de solución de este inconveniente para no llegar a la presentación de otras acciones legales.

<sup>1</sup> Art. 93 Constitución de la República del Ecuador

<sup>2</sup> Art. 75 Ibd. - *"Todas persona tiene derecho al acceso gratuito a la justicia y a la tutela judicial efectiva (...)* el incumplimiento de las resoluciones judiciales será sancionado por la ley".

<sup>3</sup> <http://www.elcomercio.com/actualidad/ecuador/destitucion-de-prefecta-de-esmeraldas.html>

<sup>4</sup> Art. 86, numeral 4, Constitución de la República del Ecuador.

## 2.2.- INCUMPLIMIENTO DE SENTENCIA OBJETO DE ACCIÓN PENAL

De igual manera el legislador a manera de protección del cumplimiento de sentencias y/o resoluciones, ha establecido un tipo penal el mismo que se encuentra determinado en el artículo 282 del COIP que señala: *"Incumplimiento de decisiones legítimas de autoridad competente. - La persona que incumpla órdenes, prohibiciones específicas o legalmente debidas, dirigidas a ella por autoridad competente en el marco de sus facultades legales, será sancionada con pena privativa de libertad de uno a tres años"*.

Como puede observarse incluso el Código Orgánico Integral Penal, permite o da protección a los ciudadanos que teniendo resoluciones o sentencias que no son cumplidas, acarrea incluso responsabilidades de índole penal

## 2.3.- INCUMPLIMIENTO DE CRITERIO LEGAL DE LA PROCURADURÍA METROPOLITANA

Así mismo hay que señalar señora Directora, que incluso el doctor Gianí Frisone Enriquez, en su calidad de Procurador Metropolitano del Municipio de Quito, frente a una consulta y solicitud de criterio legal, emitió su informe mediante Oficio NO. 0000371 de 23 de noviembre de 2016, en la que señala en su parte pertinente: *"De lo expuesto, las sentencias emitidas por la Corte Constitucional, al ser de carácter definitivas e inapelables, son de cumplimiento inmediato y obligatorio, la misma que debe acatarse por todas y todos los funcionarios y servidores públicos, dando cumplimiento a lo dispuesto en el artículo 440 de la Constitución de la República y artículo 162 de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional"*

## 3.- PETICIÓN.-

Por todos estos argumentos fácticos y legales, solicito a usted muy comedidamente se sirva atender mi Reclamo Previo el mismo que tiene como base el artículo 54 de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional y en acatamiento irrestricto de la sentencia dictada por la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de fecha 06 de julio de 2010, así como la sentencia No. 197-16-SEP-CC, dentro del caso No. 1600-11-EP, de 22 de junio de 2016, sírvase:

- a) Retirar del inventario de bienes patrimoniales que maneja el Instituto Metropolitano de Patrimonio al inmueble denominado como predio No. 0198561, ubicado en las calles 12 de octubre N26-15 y Abraham Lincoln de esta ciudad de Quito.
- b) Emitir certificado en el que conste que el inmueble denominado como predio No. 0198561, ubicado en las calles 12 de octubre N26-15 y Abraham Lincoln, ya no es un bien patrimonial de acuerdo a las sentencias dictadas por los organismos judiciales.




4.- AUTORIZACIÓN Y NOTIFICACIÓN

Nombro como mi abogado patrocinador al abogado Jose Garcia Cevallos, profesional del derecho a quien faculto para que en mi nombre y con su sola firma presente cuanto escrito fuere necesario en el presente reclamo previo

Señalo el casillero judicial No. 5119 y casillero electronico pepe66@garcia@hotmail.com, para recibir notificaciones formales al presente requerimiento.

De igual manera señalo de ser el caso la direccion de la oficina de mi patrocinador, siendo esta Av. 12 de Octubre y Cordero, Ed. World Trade Center, of. 305, teléfono 0986216387.

Carlos Alberto Emanuele Juez  
C.C. 0907846208

  
José García Cevallos  
Mat. 10298 C.A.P.

3



SECRETARÍA GENERAL DEL CONCEJO METROPOLITANO DE QUITO  
RECEPCIÓN CONCEJAL

SECRETARÍA CONCEJALÍA	RECIBIDO:.....
	FECHA: 29/08/18
	HORA:.....
	FIRMA: clary



Fecha: 22 AGO 2018 Hora: 14:30

Nº. HOJAS: -23h-  
Recibido por: [Signature]

PROCURADURÍA METROPOLITANA  
EXP. PROC. 2016-01976  
GDOC: 2016-103173  
DM, Quito, 22 AGO 2018

Abogado  
Diego Cevallos Salgado  
Secretario General del Concejo Metropolitano de Quito

De mi consideración:

En atención a la Resolución No. C-143 mediante la cual se solicita:

*"(...) 2. Disponer a la Procuraduría Metropolitana y al Instituto Metropolitano de Patrimonio, elaboren un informe respecto de todo lo actuado por parte de la Municipalidad en relación al caso objeto del expediente en referencia, el cual será presentado en el seno del Concejo Metropolitano de Quito, en su siguiente sesión ordinaria."*

**I. COMPETENCIA:**

Conforme se desprende de la Resolución A 004 de 12 de febrero de 2015, emitida por el señor Alcalde del Distrito Metropolitano de Quito, mediante acción de personal No. 56171 de 27 de julio de 2018, quien suscribe es competente en calidad de Procurador Metropolitano, para emitir la presente respuesta.

**II.- ANTECEDENTES:**

**2.1.- El 16 de marzo de 2010** el señor Marcelo Herdoíza Guerrero, en calidad de Gerente General de la compañía CONSTRUCTORA HERDOIZA GUERRERO S.A., presenta acción de protección en contra de Directorio del Fondo de Salvamento de Patrimonio Cultural (FONSAL), mediante la cual su pretensión fue la siguiente: *"(...) Por medio de la presente acción de protección solicito a su autoridad que en sentencia declare ilegítimo el acto contenido en el Informe de Regulación Metropolitano de fecha 27 de enero de 2010 y con número 289682, y por tal razón se retire del supuesto Inventario de Áreas Históricas el bien inmueble de mi propiedad, a fin de que el mismo no siga limitado."*

**2.2.- Mediante Sentencia de 12 de abril de 2010**, el Octavo Tribunal de Garantías Penales de Pichincha, resuelve lo siguiente: **"(...) CUARTO.- ANÁLISIS JURÍDICO: (...)** *ES DECIR QUE LA Acción de Protección procede frente a una acción lesiva, concreta, específica y fácilmente identificable, lo que en el presente caso no procede, ya que el acto administrativo motivo de esta acción debe ser impugnada vía administrativa en el Municipio del distrito Metropolitano de Quito, lo cual no ha sido demostrado de que la vía judicial no fue ni es la vía adecuada ni eficaz para este reclamo, conforme así lo determina el Art. 173 de la constitución de la República del Ecuador y Art. 42 numeral 4 de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional; y, además el hecho de que el bien inmueble de propiedad del accionante, se encuentre en el inventario de áreas*

[Handwritten signatures and notes on the right side of the page]

20/08/2018  
16 Hojas



históricas a cargo del FONSAI, no puede considerarse como una vulneración al derecho a la propiedad del accionante, se encuentre en el inventario de áreas históricas a cargo del FONSAI, no puede considerarse como una vulneración al derecho de propiedad, ya que sigue siendo el propietario de dicho inmueble, es decir que no se ha vulnerado ningún derecho reconocido en la Constitución de la República del Ecuador y en Tratados Internacionales sobre Derechos Humanos y menos aún el derecho a la propiedad contemplado en el Art. 66 numeral 26 de la Constitución de la República del Ecuador.- **QUINTO.-** Por las consideraciones expuestas, este Octavo Tribunal de Garantías Penales de Pichincha, de conformidad con los Artículos Ochenta y seis (86), Ciento sesenta y siete (167), Cuatrocientos veinticuatro (424) y Cuatrocientos veintiséis (426) de la Constitución de la República del Ecuador vigente, en concordancia con los Artículos Siete (7) y diecisiete (17) de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional, **ADMINISTRANDO JUSTICIA, EN NOMBRE DEL PUEBLO SOBERANO DEL ECUADOR Y POR AUTORIDAD DE NUESTRA CONSTITUCIÓN Y LAS LEYES DE LA REPÚBLICA,** declara **INADMISIBLE E IMPROCEDENTE** la acción de protección propuesta por el señor MARCELO HERDOIZA GUERRERO, Gerente General de la Compañía CONSTRUCTORA HERDOIZA GUERRERO S.A., en contra del Arquitecto GUIDO DÍAZ NAVARRETE, DIRECTOR EJECUTIVO DEL FONDO DE SALVAMENTO DEL PATRIMONIO CULTURAL.- Dejando a salvo el derecho del accionante para presentar su pretensión mediante las vías correspondientes.- (...)"

**2.3.- El 14 de abril de 2010,** el Abogado de HERDOIZA GUERRERO S.A., interpone el recurso de apelación por estar en contra de la Sentencia emitida por el Octavo Tribunal de Garantías Penales de Pichincha.

**2.4.- El 6 de julio de 2010,** la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha, emite la siguiente Sentencia y resuelve: "(...) **SEXTO.- En el caso que nos ocupa se observa que sobre el bien inmueble perteneciente a la constructora Herdoíza Guerrero, pesan limitaciones al ejercicio del dominio, pues del acto que se impugna a través de esta acción de protección se establece que el mencionado bien se encuentra dentro del inventario de áreas históricas, lo que acarrea la imposibilidad de realizar trabajos de restauración u otros.** (...) El derecho a la propiedad como tal es uno de los derechos considerados relativos, es decir que estos pueden ser afectados siempre y cuando se reúnan requisitos estrictos y no afecte el núcleo duro del derecho por el cual podría desaparecer el derecho en sí, por lo tanto la exigencia al Estado para limitar o restringir un derecho sea cual sea, deben existir circunstancias imponderables para la decisión de trastocar un derecho, caso contrario estaría vulnerando el numeral 9 del artículo 11 de la Constitución de la República. Hoy por hoy el derecho a la propiedad no puede ser observado desde una óptica individualista, pues a lo largo de la historia constitucional, y la mayoría de estados constitucionales suponen una función social del derecho a la propiedad, tal y como nuestra carta constitucional establece en el numeral 26 del artículo 66; sin embargo, la función social o ambiental, debe ir concatenada al derecho individual afectado, esto es la obligación de la entidad estatal a justificar el por qué a la afectación del derecho, esgrimiendo detalladamente los motivos y las causas que llevaron a esta acción. **En la audiencia pública llevada a cabo, la representante del FONSAI, organismo competente para la identificación, valoración, registro de los bienes patrimoniales en el Distrito Metropolitano de Quito, no ha presentado las razones justificadas y motivadas para que el FONSAI haya incorporado al inventario de áreas históricas al inmueble propiedad de la compañía Herdoíza Guerrero, evidentemente esto conlleva a una falta de motivación por parte de la entidad estatal** (...) **El FONSAI como entidad pública veladora de los bienes patrimoniales, tiene la obligación de establecer claramente los lineamientos por los cuales se fundamenta la necesidad de proteger un bien inmueble, pues al frente se encuentra otro ciudadano que se verá afectado en su derecho constitucional a la propiedad, por lo que es de exigencia sine qua non una justificación motivada.** (...) **SÉPTIMO.-** (...) En el caso que nos ocupa, es evidente que el actor (SIC) del FONSAI por las consideraciones antes detalladas, ha contravenido principios y derechos constitucionales consagrados, por lo que la garantía de acción de protección es plenamente



justificable ante la evidencia de la violación del derecho constitucional a la propiedad del accionante, quien ha visto este derecho vulnerado al habersele privado de forma ilegítima de la posibilidad de disponer el bien inmueble de su pertenencia, en la forma en la que este lo considere conveniente, sin que esta limitación cumpla los mínimos que la ley dispone (...) **ADMINISTRANDO JUSTICIA, EN NOMBRE DEL PUEBLO SOBERANO DEL ECUADOR Y POR AUTORIDAD DE LA CONSTITUCIÓN Y LAS LEYES DE LA REPÚBLICA, resuelve aceptar la acción de protección propuesta por el ingeniero Marcelo Herdoíza Guerrero, Gerente General de CONSTRUCTORA HERDOÍZA GUERRERO S.A., y dejar sin efecto aquellas consecuencias jurídicas que afectaren los derechos constitucionales de este.-**" (Lo subrayado y resaltado me pertenece.) Sentencia la cual, se vuelve inejecutable por la amplia decisión de la misma, porque no determina qué acto se deje sin efecto y cuáles son las consecuencias jurídicas del mismo.

**2.5.- El 9 de julio de 2010**, el Arq. Guido Díaz Navarrete, en calidad de Director Ejecutivo del Fondo de Salvamento del Patrimonio Cultural, solicita la Ampliación de la Sentencia de 6 de julio de 2010 de la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha.

**2.6.- El 17 de agosto de 2010**, la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha, **niega la solicitud de ampliación**, considerando que se han resuelto todos los puntos controvertidos de la acción de protección, la misma que se ejecutoria con fecha lunes 23 de agosto de 2010.

**2.7.- Con fecha 9 de septiembre de 2011**, el Dr. Ernesto Guarderas Izquierdo, en calidad de Procurador Metropolitano, interpone Acción Extraordinaria de Protección (la misma que no suspendía los efectos de ejecución), en contra de la Sentencia de 6 de julio de 2010, emitida por la Segunda Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha.

**2.8.- Mediante Sentencia No. 197-16-SEP-CC de 22 de junio de 2016, notificada a Procuraduría Metropolitana el 4 de julio de 2016**, dentro del CASO No. 1600-11-EP, la Corte Constitucional Resuelve lo siguiente:

**"SENTENCIA:**

1. "Declarar que no existe vulneración de derechos constitucionales.
2. Negar la acción extraordinaria de protección planteada.
3. **En virtud de las argumentaciones efectuadas, la Corte Constitucional del Ecuador, dispone que toda declaratoria de bien patrimonial debe ser inscrita en el Registro de la Propiedad del cantón donde está ubicado el inmueble afectado.**" (Lo subrayado y resaltado me pertenece.)

**2.9.- Mediante escrito de 5 de julio de 2016**, suscrito por el Econ. Carlos Alberto Emanuel, Gerente General de la compañía **EMA-JU C.A.**, dirigido al Secretario de Territorio, Hábitat y Vivienda del Municipio del Distrito Metropolitano de Quito con copia a la Comisión de Áreas Históricas del Concejo Metropolitano, manifiesta lo siguiente: "(...) Acompaño a presente la **SENTENCIA No. 197-SEP-CC CASO No. 1600-11-EP** (...) Como puede apreciar en dicha sentencia se niega la acción extraordinaria de protección planteada por el Ilustre Municipio de Quito en contra de la sentencia emitida el día 06 de julio de 2010, la misma que aceptó **la acción de protección propuesta en contra del Informe de Regulación Metropolitana de 27 de enero de 2010 mediante el cual se incluyó al bien de mi propiedad en el inventario de áreas históricas.** En consideración a lo mencionado solicito se tome nota de la **SENTENCIA** y se de cumplimiento a lo dispuesto en la sentencia mencionada en el primer párrafo."



**2.10.- Mediante oficio SG 1821 de 4 de agosto de 2016**, el Dr. Mario Granda, en calidad de Presidente de la Comisión de Áreas Históricas y Patrimonio del Concejo Metropolitano de Quito dice lo siguiente: "(...) *En tal virtud, la Comisión de Áreas Históricas y Patrimonio, en sesión ordinaria realizada el miércoles 27 de julio de 2016, resolvió remitir a usted dicha sentencia, con el propósito de que emita en el término de 8 días su criterio legal, sobre las directrices a seguir respecto a la aplicación de la referida sentencia, expedida por la Corte Constitucional del Ecuador.*"

**2.11.- El 29 de septiembre de 2016** se realizó una mesa de trabajo para analizar la Sentencia de la Corte Constitucional del Ecuador con la Administración General, Secretaría de Territorio, Hábitat y Vivienda, Dirección Metropolitana Tributaria, Registro de la Propiedad, Dirección Metropolitana de Catastro, Agencia Metropolitana de Control e Instituto Metropolitano de Patrimonio (IMP).

**2.12.- Mediante criterio jurídico de 29 de noviembre de 2016**, Procuraduría Metropolitana emite el siguiente criterio: "*De lo expuesto, las Sentencias emitidas por la Corte Constitucional, al ser de carácter definitivos e inapelables, son de cumplimiento inmediato y obligatorio, la misma que debe ser acatada por todas y todos los funcionarios y servidores públicos, dando cumplimiento a lo dispuesto en el artículo 440 de la Constitución de la República y artículo 162 de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional. Es necesario resaltar que, la Sentencia emitida por la Corte Constitucional, determina que para lo venidero, desde la fecha que esta fue expedida, toda declaratoria de bien patrimonial debe ser inscrita en el Registro de la Propiedad del Cantón donde está ubicado el inmueble afectado.*"

### III. BASE LEGAL:

El artículo 86 numeral 4 de la Constitución de la República, manda:

"Las garantías jurisdiccionales se regirán, en general, por las siguientes disposiciones: (...) **4. Si la sentencia o resolución no se cumple por parte de servidoras o servidores públicos, la jueza o juez ordenará su destitución del cargo o empleo, sin perjuicio de la responsabilidad civil o penal a que haya lugar.** Cuando sea un particular quien incumpla la sentencia o resolución, se hará efectiva la responsabilidad determinada en la ley. (...)" (Lo subrayado y resaltado me pertenece.)

El artículo 436 numerales 1 y 6 de la Carta Magna, dispone:

"La Corte Constitucional ejercerá, además de las que confiere la ley, las siguientes atribuciones: 1. Ser la máxima instancia de interpretación de la Constitución, de los tratados internacionales de derechos humanos ratificados por el Estado ecuatoriano, a través de sus dictámenes y sentencias. Sus decisiones tendrán carácter vinculante. (...) 6. Expedir sentencias que constituyan jurisprudencia vinculante respecto de las acciones de protección, cumplimiento, hábeas corpus, hábeas data, acceso a la información pública y demás procesos constitucionales, así como los casos seleccionados por la Corte para su revisión. (...)"

El artículo 440 de la Constitución de la República, señala:

"**Las sentencias y los autos de la Corte Constitucional tendrán el carácter de definitivos e inapelables.**" (Lo subrayado y resaltado me pertenece.)

Respecto a la Acción de Protección, la Ley de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional, norma de la siguiente manera: *ad*

**Art. 39.- Objeto.-** La acción de protección tendrá por objeto el amparo directo y eficaz de los derechos reconocidos en la Constitución y tratados internacionales sobre derechos humanos, que no estén amparados por las acciones de hábeas corpus, acceso a la información pública, hábeas data, por incumplimiento, extraordinaria de protección y extraordinaria de protección contra decisiones de la justicia indígena.

**Art. 40.- Requisitos.-** La acción de protección se podrá presentar cuando concurran los siguientes requisitos:

1. Violación de un derecho constitucional;
2. Acción u omisión de autoridad pública de un particular de conformidad con el artículo siguiente; y,
3. Inexistencia de otro mecanismo de defensa judicial adecuado y eficaz para proteger el derecho violado.

**Art. 41.- Procedencia y legitimación pasiva.-** La acción de protección procede contra:

1. Todo acto u omisión de una autoridad pública no judicial que viole o haya violado los derechos, que menoscabe, disminuya o anule su goce o ejercicio.
2. Toda política pública, nacional o local, que conlleve la privación del goce o ejercicio de los derechos y garantías.
3. Todo acto u omisión del prestador de servicio público que viole los derechos y garantías.
4. Todo acto u omisión de personas naturales o jurídicas del sector privado, cuando ocurra al menos una de las siguientes circunstancias:
  - a) Presten servicios públicos impropios o de interés público;
  - b) Presten servicios públicos por delegación o concesión;
  - c) Provoque daño grave;
  - d) La persona afectada se encuentre en estado de subordinación o indefensión frente a un poder económico, social, cultural, religioso o de cualquier tipo.
5. Todo acto discriminatorio cometido por cualquier persona.

**Art. 42.- Improcedencia de la acción.-** La acción de protección de derechos no procede:

1. Cuando de los hechos no se desprenda que existe una violación de derechos constitucionales.
2. Cuando los actos hayan sido revocados o extinguidos, salvo que de tales actos se deriven daños susceptibles de reparación.
3. Cuando en la demanda exclusivamente se impugne la constitucionalidad o legalidad del acto u omisión, que no conlleven la violación de derechos.
4. Cuando el acto administrativo pueda ser impugnado en la vía judicial, salvo que se demuestre que la vía no fuere adecuada ni eficaz.
5. Cuando la pretensión del accionante sea declaración de un derecho.
6. Cuando se trate de providencias judiciales.
7. Cuando el acto u omisión emane del Consejo Nacional Electoral y pueda ser impugnado ante el Tribunal Contencioso Electoral.

En estos casos de manera sucinta la jueza o juez, mediante auto, declarará inadmisibles la acción y especificará la causa por la que no procede la misma.”

De la Acción Extraordinaria de Protección, la ley ibídem, ordena:

**Art. 58.- Objeto.-** La acción extraordinaria de protección tiene por objeto la protección de los derechos constitucionales y debido proceso en sentencias, autos definitivos, resoluciones con fuerza de sentencia, en los que se hayan violado por acción u omisión derechos



reconocidos en la Constitución.

**Art. 59.- Legitimación activa.-** La acción extraordinaria de protección puede ser interpuesta por cualquier persona o grupo de personas que han o hayan debido ser parte en un proceso por sí mismas o por medio de procurador judicial.

**Art. 60.- Término para accionar.-** El término máximo para la interposición de la acción será de veinte días contados desde la notificación de la decisión judicial a la que se imputa la violación del derecho constitucional, para quienes fueron parte; y, para quienes debieron serlo, el término correrá desde que tuvieron conocimiento de la providencia.

**Art. 61.- Requisitos.-** La demanda deberá contener:

1. La calidad en la que comparece la persona accionante.
2. Constancia de que la **sentencia o auto está ejecutoriada.**
3. Demostración de haber agotado los recursos ordinarios y extraordinarios, salvo que sean ineficaces o inadecuados o que la falta de interposición de estos recursos no fuera atribuible a la negligencia del titular del derecho constitucional vulnerado.
4. Señalamiento de la judicatura, sala o tribunal del que emana la decisión violatoria del derecho constitucional.
5. Identificación precisa del derecho constitucional violado en la decisión judicial.
6. Si la violación ocurrió durante el proceso, la indicación del momento en que se alegó la violación ante la jueza o juez que conoce la causa.

**Art. 62.- Admisión.-** La acción extraordinaria será presentada ante la judicatura, sala o tribunal que dictó la decisión definitiva; éste ordenará notificar a la otra parte y remitir el expediente completo a la Corte Constitucional en un término máximo de cinco días.

La sala de admisión en el término de diez días deberá verificar lo siguiente:

1. Que exista un argumento claro sobre el derecho violado y la relación directa e inmediata, por acción u omisión de la autoridad judicial, con independencia de los hechos que dieron lugar al proceso;
2. Que el recurrente justifique argumentadamente, la relevancia constitucional del problema jurídico y de la pretensión;
3. Que el fundamento de la acción no se agote solamente en la consideración de lo injusto o equivocado de la sentencia;
4. Que el fundamento de la acción no se sustente en la falta de aplicación o errónea aplicación de la ley;
5. Que el fundamento de la acción no se refiera a la apreciación de la prueba por parte de la jueza o juez;
6. Que la acción se haya presentado dentro del término establecido en el artículo 60 de esta ley;
7. Que la acción no se plantee contra decisiones del Tribunal Contencioso Electoral durante procesos electorales; y,
8. Que el admitir un recurso extraordinario de protección permita solventar una violación grave de derechos, establecer precedentes judiciales, corregir la inobservancia de precedentes establecidos por la Corte Constitucional y sentenciar sobre asuntos de relevancia y trascendencia nacional.

Si declara la inadmisibilidad, archivará la causa y devolverá el expediente a la jueza, juez o tribunal que dictó la providencia y dicha declaración no será susceptible de apelación; si la declara admisible se procederá al sorteo para designar a la jueza o juez ponente, quien sin más trámite elaborará y remitirá el proyecto de sentencia, al pleno para su conocimiento y decisión.

**La admisión de la acción no suspende los efectos del auto o sentencia objeto de la acción.**

Esta identificación incluirá una argumentación clara sobre el derecho y la relación directa e inmediata, por acción u omisión.

**Art. 63.- Sentencia.- La Corte Constitucional determinará si en la sentencia se han violado derechos constitucionales del accionante y si declara la violación, ordenará la reparación integral al afectado.**

La Corte Constitucional tendrá el término máximo de treinta días contados desde la recepción del expediente para resolver la acción.

La sentencia de la Corte deberá contener los elementos establecidos en las normas generales de las garantías jurisdiccionales establecidas en esta ley, aplicados a las particularidades de esta acción.

**Art. 64.- Sanciones.-** Cuando la acción extraordinaria de protección fuere interpuesta sin fundamento alguno, la Corte Constitucional establecerá los correctivos y comunicará al Consejo de la Judicatura para que sancione a la o el abogado patrocinador, de conformidad con el Código Orgánico de la Función Judicial. La reincidencia será sancionada con suspensión del ejercicio profesional, de conformidad con lo dispuesto en el Código Orgánico de la Función Judicial.” (Lo subrayado y resaltado me pertenece.)

En el artículo 162 de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional es muy clara en manifestar sobre las sentencias que emite la Corte Constitucional, y manda:

**“Efectos de las sentencias y dictámenes constitucionales.- Las sentencias y dictámenes constitucionales son de inmediato cumplimiento,** sin perjuicio de la interposición de los recursos de aclaración, y sin perjuicio de su modulación.” (Lo subrayado y resaltado me pertenece.)

El Código Orgánico General de Procesos, norma supletoria de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional en su Art. 99 señala lo siguiente:

**“Las sentencias y autos interlocutorios pasarán en autoridad de cosa juzgada en los siguientes casos: 1. Cuando no sean susceptibles de recurso (...); 3. Si se dejan transcurrir los términos para interponer un recurso sin hacerlo; 4. Cuando los recursos interpuestos han sido desistidos, declarados desiertos, abandonados o resueltos y no existen otros previstos por la ley (...).”** (Lo subrayado y resaltado me pertenece.)

A su vez, el Art. 101 ibídem, en su parte pertinente dice:

**“La sentencia ejecutoriada surte efectos irrevocables con respecto a las partes que intervinieron en el proceso o de sus sucesores en el derecho.”** (Lo subrayado y resaltado me pertenece.)



#### IV.- ANÁLISIS:

Es necesario manifestar que el cumplimiento de la Sentencia de la Corte Provincial debía hacerse después de ejecutoriada la misma, es decir, cuando no cabe recurso ulterior alguno, para mejor entendimiento, quiere decir que surtía efectos después de haber sido negada la ampliación, esto es, 3 días término después del 17 de agosto de 2010, para ser exactos el 23 de agosto de 2010. Fallo judicial constitucional el cual surtía efectos irrevocables en todas sus partes y con efecto inter partes.

El Dr. Ernesto Guarderas, Ex Procurador Metropolitano, interpone **Acción Extraordinaria de Protección** y la defensa como tal del Municipio del Distrito Metropolitano de Quito, fue que la Sentencia impugnada de la Sala de lo Penal de la Corte Provincial de Justicia de Pichincha, violentó derechos fundamentales (consagrados en la Constitución) al Debido Proceso al momento que no se cita con la demanda de Acción de Protección al Municipio de Quito y sus respectivos representantes legales; es decir, citar al Alcalde Metropolitano y al Procurador Metropolitano.

En toda la defensa realizada por el Municipio de Quito se manifestó que una de las garantías básicas del debido proceso, es el derecho a la defensa y notificación de cualquier acción o acto que pueda llegar a afectar los derechos o intereses del Municipio; por lo tanto, la falta de notificación al Municipio del Distrito Metropolitano de Quito, no se le permitió conocer de la acción de protección presentada por Herdoíza Guerrero en contra del FONSA, por ende la Entidad Edilicia no pudo defenderse, contradecir argumentos, presentar pruebas, alegatos, etc.

Una vez que se notificó la Sentencia de la Corte Constitucional No. 197-16-SEP-CC, el Municipio del Distrito Metropolitano de Quito, mantuvo algunas mesas de trabajo entre las diferentes instituciones municipales, respecto a lo que se debía hacer con la situación del bien inventariado denominado "Casa Coloma". En este lapso de tiempo se encontraba en vigencia la Ordenanza No. 260 que en su Art. Innumerado (57) dice lo siguiente:

*"Edificaciones que amenacen ruina.- Las edificaciones que amenacen ruina o que deban ser reemplazadas, podrán ser objeto de derrocamiento parcial o total según sea el caso, para lo cual el propietario presentará planos debidamente registrados, la Licencia de Construcción y una solicitud a la Administración Zonal correspondiente, adjuntando un informe técnico sobre la estabilidad de la edificación, suscrito por un arquitecto o ingeniero debidamente calificado y habilitado. Cuando la edificación que amenaza ruina forme parte del inventario de edificaciones protegidas o de una de las áreas de protección histórica, el único organismo que, dadas condiciones muy extremas y suficientemente comprobadas, podrá autorizar su demolición parcial o total, será la Comisión de Áreas Históricas y Patrimonio, sobre la base de todos los informes justificativos que sean necesarios, además del proyecto propuesto, resolución que luego pasará a la Administración Zonal correspondiente para su trámite administrativo y seguimiento."*

Por todo lo expuesto, se llega a establecer que el análisis respecto al cumplimiento de la sentencia Constitucional de la Corte Provincial debió realizarse desde el mes de agosto del año 2010, en los términos en ella indicados y por parte de los funcionarios que, por razones de competencia, tenían relación con su ejecución.

El Municipio del Distrito Metropolitano de Quito, en ningún momento ha limitado el derecho de propiedad que tienen los interesados, pues ya se han realizado algunas transferencias de dominio, tal es el caso que hoy en día existe un nuevo propietario del bien inmueble denominado "Casa Coloma",

los actuales propietarios son la Compañía EMA-JU-CA. El hecho que el bien inmueble sea categorizado como bien patrimonial, no limita el derecho de propiedad.

## **COMPETENCIA PARA DESCLASIFICACIÓN, DESVINCULACIÓN Y PÉRDIDA DE CALIDAD DE BIEN DE PATRIMONIO CULTURAL NACIONAL**

### **ORDENANZA METROPOLITANA No. 0260, REFERENTE A LAS ÁREAS Y BIENES PATRIMONIALES (SANCIONADA EL 10 DE JUNIO DE 2008)**

De la revisión de la Ordenanza Metropolitana referida se establece que en el texto de su articulado no se contempla la figura y el procedimiento para la exclusión de bienes del Inventario Selectivo de Bienes Patrimoniales del Distrito Metropolitano de Quito.

La Ordenanza referida establece la posibilidad de demolición parcial o total de edificaciones inventariadas, en su artículo 57 citado en párrafos anteriores.

### **LEY ÓRGANICA DE CULTURA (publicada en el Sexto Suplemento del Registro Oficial No. 913 de 30 de diciembre de 2016)**

1. El inciso segundo del artículo 67 de la Ley Orgánica de Cultura, guarda relación con la prohibición de destrucción de los bienes del patrimonio cultural nacional, manifestando que: *“Únicamente si el Instituto Nacional de Patrimonio Cultural ha desclasificado previamente un bien del inventario de bienes del patrimonio cultural nacional, este podrá ser alterado o destruido total o parcialmente”*.
2. El artículo 78 íbidem, establece sobre la desvinculación y pérdida de calidad como bien del patrimonio cultural nacional y dice: *“El ente rector de la Cultura y el Patrimonio podrá resolver de manera sumaria la desvinculación y pérdida de calidad de un bien como parte del patrimonio cultural nacional, ya sea porque no mantiene valores culturales, históricos, artísticos o científicos a pesar de cumplir con los requisitos establecidos en la presente Ley, o por haber perdido las características que sustentaron su declaratoria, sin que sea factible su restauración. Para ambos casos se requerirá el informe técnico sustentado del Instituto Nacional de Patrimonio Cultural”*.
3. De otra parte, el artículo 171 en su inciso primero y segundo, se refiere a la destrucción de inmuebles patrimoniales y manifiesta que *“Sin perjuicio de las acciones penales o civiles que correspondan, la destrucción total o parcial de inmuebles patrimoniales, incluido áreas o sitios arqueológicos o paleontológicos, incluidos aquellos considerados en el régimen transitorio de protección, la multa será proporcional al daño causado hasta por cien salarios básicos unificados, sin perjuicio de reponer o reconstruir integralmente el bien patrimonial, mediante todos los recursos técnicos posibles.*

*Cuando dicha destrucción parcial o total ha sido autorizada por servidores públicos, sin que haya mediado su desincorporación como parte del patrimonio cultural, de conformidad con la presente Ley, se dispondrá su destitución inmediata. Al tratarse de funcionarios de elección popular se notificará al órgano competente para que opere similar efecto.”*

En conclusión, a partir de la vigencia de la Ley Orgánica de Cultura, (30 de diciembre de 2016) el **Instituto Nacional de Patrimonio Cultural, es la entidad encargada de desclasificar un bien del inventario de bienes del patrimonio cultural nacional, previo a que dicho bien sea alterado o destruido total parcialmente.** Previo a la vigencia de la Ley el único caso que se establecía para la



posibilidad de demolición parcial o total de edificaciones inventariadas, era el del artículo 57 de la Ordenanza Metropolitana No. 260, anteriormente citado.

**El ente Rector resolverá la desvinculación y pérdida de calidad de un bien como parte del patrimonio cultural nacional, previo informe técnico sustentado del Instituto Nacional de Patrimonio Cultural**, ya sea por no mantener valores culturales, históricos, artísticos o científicos, o por no cumplir con los requisitos de la Ley, o por haber perdido las características de su declaratoria, sin que sea factible su restauración.

Los Gobiernos Autónomos Descentralizados, tienen la competencia de “*gestión*” del patrimonio cultural para su *mantenimiento, conservación y difusión*, en el marco de dicha competencia tienen atribuciones de regulación y control en su territorio a través de ordenanzas, que se emitirán con fundamento a la política pública cultural, la presente Ley y su Reglamento.

Hago válida la ocasión para expresarle mis sentimientos de consideración y estima.

Atentamente.



Dr. Gianni Frixone Enriquez  
**PROCURADOR METROPOLITANO**



ACCIÓN	RESPONSABLE	SIGLA UNIDAD	FECHA	SUMILLA
Elaboración	Diego Ayala	PRO		<i>Se</i>
Revisión	Edison Yépez	PRO		
Aprobación	Gianni Frixone	PRO		

Ejemplar 1: Concejo Metropolitano.  
Ejemplar 2: Archivo de Procuraduría.