EL DERECHO A LA IDENTIDAD PERSONAL Y LA EQUIDAD DE GENERO

Por

JUAN CARLOS MANJARRES BUENAÑO
Docente Escuela de Jurisprudencia
Pontificia Universidad Católica del Ecuador

Revistas@iustel.com

Revista General de Derecho Constitucional 32 (2020)

RESUMEN: El presente artículo trata sobre la evolución y actual posición del derecho a la identidad personal frente a la equidad de género; y cuyo objetivo es el diagnosticar la evolución jurídica y social de estos temas como derechos fundamentales en el Ecuador, y que conlleve a un futuro cercano al equilibrio jurídico entre los derechos personalísimos en fin de la evolución constante y monotématica de la verdadera igualdad de género como un fin social. Al hablar de derechos personalísimos se hace referencia a la materialización de los derechos humanos como algo inherente a la persona y su correlación con la coyuntura social en la que habita; teniendo como elemento central del estudio a la identidad personal en equidad de género de la actual sociedad en derecho, a través de la doctrina y jurisprudencia como origen de fondo de la investigación jurídico social, donde se prioriza el estudio de dichos puntos que han creado controversia dentro del derecho privado. En el desarrollo de la investigación se delimitarán temas que nacen de interrogantes, como el derecho que poseen las parejas para elegir el orden de los apellidos que el neonato debería llevar, desde una postura equilibrada entre el hombre y la mujer y la decisión voluntaria que estos tienen para poder otorgarles una identidad legal legítima; y, así responder oportunamente a los requerimientos sociales del sujeto de derechos a persona desde un enfoque visionario en el sistema legal.

PALABRAS CLAVE: derecho a la identidad personal, identidad de género, equidad, derechos personalísimos, el orden de los apellidos.

THE RIGHT TO PERSONAL IDENTITY AND GENDER EQUITY

ABSTRACT: This article deals with the evolution and current position of the right to personal identity in the face of gender equity; and whose objective is to diagnose the legal and social evolution of these issues as fundamental rights in Ecuador, and that leads to a near future the legal balance between very personal rights in order to the constant and monothematic evolution of true gender equality as a social purpose. When talking about very personal rights, reference is made to the materialization of human rights as something inherent to the person and its correlation with the social situation in which he lives; having as a central element of the study the personal identity in gender equity of the current society in law, through doctrine and jurisprudence as the background origin of social legal research, where priority is given to the study of those points that have created controversy within private law. In the development of research will be defined issues that arise from questions, such as the right of couples to choose the order of surnames that the newborn should carry, from a balanced position between men and women and the voluntary decision that these they have to be able to grant them a legitimate legal identity; and, thus respond timely to the social requirements of the subject of rights to person from a visionary approach in the legal system.

KEYWORDS: right to personal identity, gender identity, equity, very personal rights, the order of surnames.

Fecha de recepción: 15/02/2019

Fecha de aceptación: 20/04/2019

I. ANTECEDENTES

El punto de partida del presente documento investigativo, es el encuadre detallado de los derechos fundamentales unidos en un marco normativo determinado en vigor al bien común de todos los seres humanos sin que se de exclusión alguna. El objetivo esencial de estos derechos converge en incentivar a un desarrollo basado en el equilibrio, en la igualdad y en la equidad.

Tomándose en cuenta que estos derechos parten del origen de una lucha constante por establecer a la persona como eje central del desarrollo social. Incorporándose así, un estado consagrado en búsqueda de la protección sistémica de los derechos. Por tal motivo, es menester aclarar que el Estado ecuatoriano será sometido a colisión, pues será el eje de estudio principal, haciendo referencia a las últimas décadas, ya que se ha caracterizado por destacar y referenciar los derechos de manera progresiva, de esta manera, se lo ha tomado como la respuesta primordial a los asuntos que se han forjado, dentro de los derechos del particular.

En correlación a dicho postulado el Estado ecuatoriano, mediante la Constitución de la República del Ecuador (C.R.E.) instaurada en 2008, implanta una nueva visión normativa, reflejándose un matiz meramente garantista en función a la protección integral de derechos, pues estos son propios de todas las personas, por tal motivo se busca que no haya una vulneración de los mismos, y es una lucha constante para que día a día se reconstruyan los valores que se han perdido en perjuicio de la evolución social. Es así, que se establece como directriz los principios de igualdad y equidad de género. Con lo cual se pone fin a todos los aspectos y antecedentes conservaduristas que se ha acarreado por años sobre la predominancia del hombre en su interacción con la sociedad, pues en los últimos años las mujeres lo que mas han buscado es sobresalir en la colectividad, demostrando que su capacidad esta a la par del accionar de los hombres, es por ello que se ha requerido su inclusión progresiva y garantista.

A pesar de que la violencia en contra de las mujeres, no es un tema nuevo, se ha visto notoriamente que en los últimos años ha tomado un gran impulso, desarrollando un proceso de denuncia, con el objetivo de concientizar a las personas sobre esta gran problemática social, es por ello que se ha instaurado la figura del feminismo, pero esta no ha sido una corriente predominante que busque la subordinación del hombre, al

contrario es una corriente independiente y radical en la cual se busca establecer a la mujer como una persona participe de los mismos derechos que tienen los hombres, promoviéndolas a realizar acciones para su liberación, adaptándose a las transformaciones que requiera la sociedad, pues de este modo se incluirán consecutivamente en la colectividad como lo que son el punto principal de origen para el derecho de familia.

En el contexto legislativo, la mujer es el principal sujeto de protección jurídica con la cual se fundamenta para plasmar y positivizar la ejecución de principios equitativos. Como ya se trató anteriormente la Constitución del 2008 ha consagrado el principio de igualdad entre hombres y mujeres, dejando de lado la subordinación de la mujer, con el objetivo de romper paradigmas de una sociedad machista y conservadora de un pasado inquisitivo de derechos en la participación activa en la sociedad.

El año 2008 es trascendental en el Ecuador, puesto que el país logra consolidar la visión, que se creía utópica, pues se dio un enfoque de lenguaje inclusivo y de género dando paso a un progreso de libertad y derecho, otorgando garantismo a favor de aquellos grupos vulnerables que, durante largas décadas, las cuales fueron desconocidas en la sociedad, consecuentemente las mujeres fueron víctimas de la violación de derechos fundamentales. Por otro lado, se ha dado un enfoque de género, en el cual se establecen políticas públicas, mismas que están dirigidas para las mujeres, con el fin de lograr una sociedad igualitaria. La promulgación de una nueva constitución trajo consigo una amplia gama de derechos que facultan el actuar político, social y económico dentro de la sociedad pero que necesita ser puesto en practica y ser progresista.

El derecho a la identidad se desarrollo como uno de los principales derechos fundamentales a la personalidad, ya que esta es una cualidad, es una relación con la que se vive a diario dentro de la sociedad, pues se instaura como el principio inherente al hombre que diferencia su actuar político, social y cultural de otra persona dentro del artejo social. A tan solo ocho años de la promulgación de la C.R.E. se genera una nueva norma que recopila en su contenido los derechos fundamentales; por un lado, el derecho de las mujeres y por otro, el derecho a la identidad.

1.1. Conceptualización

Para iniciar el presente estudio es de vital importancia el reconocer los derechos de la mujer dentro del contexto legal ecuatoriano como una evolución delimitada en el garantismo legal por la historia social ecuatoriana, que en lentas décadas ha surgido el incentivo de reivindicar los derechos de los ciudadanos, enmarcándolos como el eje central del desarrollo de un país, derechos que día a día han ido adquiriendo más valor

por su incansable búsqueda, para Ramiro Ávila Santamaría, vivir en el Ecuador que es un Estado garantista de derechos, significa vivir en un modelo sólido de Estado, pues tiene garantías para todos los derechos que han sido reconocidos y contra todo poder, es un modelo de Estado que proclama y busca los derechos con la finalidad de realizarlos, cumplirlos y protegerlos¹.

Es por ello que, en la constitución del Ecuador, en su artículo uno, da a conocer que es un estado social de derecho, a su vez menciona que la soberanía radica en el pueblo y su voluntad es la base de la autoridad², conforme a lo mencionado se podría hacer una referencia al poder constituyente mismo que tiene por objetivo el construir, instrumentalizar y formar el estado este se cumple gracias a la participación de los representantes que adquieren la categoría de asambleístas. En base a lo establecido el autor Carlos Sánchez Viamonte, acota que el poder constituyente es la soberanía del pueblo, es extraordinaria, suprema, originaria y directa, en la cual el ejercicio de la sociedad política se identifica con el estado para darle personalidad y nacimiento, a la vez crear sus órganos de expresión necesaria³. Es en este punto donde se generan mas normas sobre bienes y tributarias que de derechos de las personas y de familia que necesita un estado progresista.

En este punto, el neo constitucionalismo se instaura como la tendencia jurídica más adoptada por el garantismo de derechos dentro de una sociedad, mismo que determina la aplicación directa de la constitución y supremacía de los derechos fundamentales, el Ecuador es un estado constitucional ya que esa organización es la que lo somete a los derechos, creando un sistema de garantías es decir hacer que estos se promuevan, se respeten y fundamentalmente se cumplan, derechos que buscan la protección integral de cada persona, tanto en el desarrollo que promueve y en su participación.

Para el Ecuador, el año 2008 se constituye como el umbralado de una nueva era neo constitucional, pues los ecuatorianos dejan atrás la visión conservadurista de derechos para iniciar un nuevo Estado garantista de los mismos, ya sea de manera individual o colectiva. A partir de esta época se establece que el Ecuador es un Estado en el que reconoce a la Constitución política de la República del Ecuador como el texto normativo que más derechos ha reconocido en favor de la colectividad, pues de aquí se han forjado varios derechos, como a la libertad, a la libre expresión, atención prioritaria a grupos vulnerables, al buen vivir, incluso en el derecho a la naturaleza, en síntesis, el estado

---

¹ Ávila, Santamaría Ramiro, *La constitución del 2008 en el contexto andino. Análisis desde la doctrina y el derecho comparado*, (1ª edición). Quito: Ministerio de Justicia y Derechos Humanos, 2008, p. 71.

² Constitución de la República del Ecuador, 2008.

³ Sánchez Viamonte, Carlos, *El poder constituyente*, Buenos Aires, Bibliográfica Argentina, 1957, p. 564.

ecuatoriano se convierte en el medio idóneo a través del cual se pretende plasmar la finalidad del neo constitucionalismo, para el auto Ricardo Guastini. la creación de la constitución inauguro un cambio que dio un giro radical en el constitucionalismo ecuatoriano, mismo que fue denominado como “constitucionalización del ordenamiento jurídico”⁴, he aquí donde se hace referencia a la Constitución de la República del Ecuador y el ordenamiento jurídico que esta rige, con el propósito de que se reconozcan y se garanticen los derechos que se establecen en la Constitución, pues el Neo constitucionalismo ha sido una lucha constante de la búsqueda del cumplimiento de los derechos inherentes de todos los seres humanos, se puede entender como un proceso evolutivo, es decir que se va a dar una transformación, hasta llegar a una impregnación total de las normas constitucionales.

En este apartado también se puede nombrar a la Supremacía Constitucional, la cual da a conocer que la Constitución es la norma suprema que está por encima de las demás, ya sean interna o externas y están en el poder total de cambiar lo que no vaya acorde a la ley o a la garantía de derechos en ella establecida, pues se requiere su cumplimiento indiscutible.

Si bien es cierto esta neo constitución tiene un trasfondo diferente a la constitución de 1998. Ya que no se reconocen únicamente los derechos, a más de ellos se da la creación de instrumentos desarrollados con mecanismos de defensa que son oportunos y propicios con el objetivo de vigilar precautelar la integridad de la persona

Puesto que no únicamente se reconocen derechos, sino que se crea instrumentos de defensa propicios y oportunos en favor de vigilar y precautelar la integridad de la persona; otro elemento esencial dentro de la nueva constitución es el renacimiento de medidas correctivas en favor del derecho violentado. Con dicho principio se concreta la finalidad del buscar, de cierta forma, la erradicación de cualquier tipo de discriminación que cometa una determinada vulneración ante un derecho. Es así, que se pretende garantizar un sistema de derechos igualitarios y equitativos en favor de todos quienes convergemos en la norma según la misma.

Para Aguilar, Juan Pablo los derechos no solo se valoran con la simplicidad de una declaración que obligue a su cumplimiento, más bien se necesitan de instrumentos jurisdiccionales que protejan los derechos⁵, ya sea de cualquier daño o falla que se puedan presentar en ellos, pues eso es lo que se requiere para la aplicación de derechos centro del texto constitucional en el Ecuador. Para finalizar, como elemento esencial del

---

⁴ Guastini, Ricardo, *La constitucionalización del ordenamiento jurídico: el caso italiano*, en M. Carbonell (ed.), *Neoconstitucionalismo*, Madrid, Trotta, 2009, p. 49.

⁵ Aguilar, Juan Pablo, *Neoconstitucionalismo en el Ecuador una Mirada al Jurista Ingenuo*, Vol. 13, *Iuris Dictio*, Ecuador, 2013. Pág. 53.

desarrollo del neo constitucionalismo y el garantismo de derechos es preciso y fundamental el citar el pensamiento de Luigi Ferrajoli, el cual es un jurista italiano precursor de esta teoría quien menciona que el derecho es asumido como un sistema de garantías, que limita y vincula a todos los poderes públicos y privados para la efectiva protección y tutela de los derechos fundamentales⁶, es decir con este pensamiento se plasma el fin que persigue en garantismo legal ecuatoriano respecto a condicionar los derechos fundamentales en favor del individuo sin importar su identidad o género.

Para sintetizar el derecho es un medio garantista que a la vez pone límites a los ciudadanos en favor de la sociedad y el buen comportamiento social, ya que si existe una regulación en la actuación social, es gracias a la existencia de normas jurídicas que vienen reguladas de la mano con los legisladores y el estado, pero principalmente apoyadas por la soberanía popular en la que radica un estado, gracias a ello se puede tener el control de un país y sobre todo el ordenamiento del mismo.

En base al autor Robert Alexi, en su teoría de derechos fundamentales establece que los principios se refieren también a los derechos individuales⁷, es decir que están en favor de la defensa de un individuo en su actuación comunitaria, pues el reconocimiento de los derechos personalísimos es el reconocimiento de la dignidad humana.

1.2. Principio de Igualdad ante Ley

El principio de igualdad ante la ley, en referencia al presente trabajo, se instituye como eje central del desarrollo de los derechos. Para hacer referencia al principio de igualdad ante la ley, se parte desde la igualdad de derechos entre los hombres y las mujeres, para referirse a este principio se hace referencia a una igualdad de género, es decir que no haya impedimentos ni obstáculos tanto para hombres como para mujeres de desenvolverse en el ámbito en el que se encuentre, o de llevar una vida normal en el que no se discrimine o se prohíba a uno u otro género, pues los derechos para ambos géneros son totalmente iguales pues estos lo adquieren por el mero hecho de tener su naturaleza humana. Es menester nombrar que a eso es lo que se quiere llegar, aunque en el Ecuador se puede notar que en ocasiones los hombres no reciben el mismo trato que las mujeres o viceversa, esto de acuerdo en la actividad en la que se encuentren.

En cuanto a esto surge un paradigma, pues aún se piensa en la existencia de una sociedad machista en la que el hombre está por encima de la mujer, tanto en sus capacidades y habilidades, pero aún no se ha encontrado una respuesta certeza que de

---

⁶ Ferrajoli, Luigi. *Teoría de las normas jurídicas*, Ariel. 1ª Edición. Madrid, 1995.

⁷ Alexy, R., *Teoría de los derechos fundamentales*, Madrid, CEC, 1993, p.111. Trad. Ernesto Garzón Valdés.

fin a este planteamiento ya que no se sabe a ciencia cierta qué tan machista es la sociedad en la que nos encontramos actualmente. Es así que se puede establecer que existe una incompatibilidad o un vacío legal pues actualmente existe una leve o ligera supremacía del hombre.

En base al autor Hugo Manuel Gonzales el principio de igualdad tomado desde el punto de vista de un derecho fundamental, constitucional y humano, se ha desarrollado de manera progresiva en todas las áreas de derecho y aplicado a los derechos fundamentales⁸, es decir que trabajan de la mano para dar mayor importancia o trascendencia a aquellas necesidades que requiere la sociedad para formarse en un entorno de igualdad de género, realizándolo de manera práctica con la intención de dar a conocer la importancia que tiene la igualdad del individuo en todas las áreas para su desarrollo, como lo referente a los servicios básicos, a la atención en cuanto al acceso a la salud o a la educación digna o porque no a una participación política justa y democrática.

El principio de igualdad ante la ley refleja un matiz diferente a los demás principios consagrados por la C.R.E. Considerándose que esta vela la proporcionalidad de oportunidades equiparadas para una determinada población sin distinción alguna.

Humberto Nogueira, establece que el principio de igualdad ante la ley suele definirse como una igualdad básica de naturaleza de todos los seres humanos, que es representada por los ordenamientos jurídicos, mismos que debe eliminar la discriminación en todos los ámbitos, para que no se dé una distinción de los aspectos subjetivos de las personas, ya sea por su raza, color, sexo, religión, ideología política, costumbres o de cualquier otra índole⁹. En lo expuesto anteriormente se sobre entiende que este principio busca un equilibrio para la sociedad, es decir para aquellas personas o individuos que conforman un estado democrático basado en la soberanía popular, mismos que buscas la erradicación de favoritismos a un determinado grupo social, para eliminar la discriminación, el Ecuador busca incansablemente alcanzar este propósito es por ello que en la Constitución, en el artículo 11, en su numeral 2, establece que todas las personas son iguales y por ello gozarán de los mismos deberes y derechos sin distinción alguna¹⁰.

Es decir que ninguna persona que se encuentre en el territorio ecuatoriano, podrá ser sometida a discriminación alguna, ya que ante la ley todos son iguales en cuanto a sus

---

⁸ Gonzáles, Manuel, *Análisis Del Principio De Igualdad Ante La Doctrina y La Jurisprudencia Comparada*, Ecuador, 2011. pág. 89.

⁹ Nogueira, Humberto, *El derecho a la igualdad ante la ley, no discriminación y acciones positivas*, Vol. 13. Núm. 2. Revista de Derecho. Chile: 2006. Pág. 64.

¹⁰ Constitución de la República del Ecuador. Corporación de Estudios y Publicaciones. Quito: 2008. Pág. 27

deberes y derechos sin importar su condición social, económica, ideología política, estado de salud, condición migratoria, orientación sexual, diversidad cultural, idioma y características propias de una persona ya que en el Ecuador se valora y se respeta la diversidad de los individuos es por ello que en este artículo se hace referencia a los migrantes, pues en el Código Civil en su artículo 43 establece que los ecuatorianos y extranjeros tienen el mismo goce de derechos civiles¹¹, es decir que no hay distinción entre unos y otros. Haciendo referencia a lo anunciado, se deduce que no debe haber distinción alguna entre una persona y otra ya que todos son iguales ante la ley siempre y cuando la cumplamos.

Se puede decir que el principio de igualdad también es un derecho fundamental que tienen los individuos, al hacer mención a igualdad se lo ve desde varias perspectivas como un derecho y como ya se mencionó antes, el principio de igualdad conlleva un concepto bastante amplio que va en busca de la no discriminación social, es por ello que el autor Luis Córdova, establece que forma parte de un derecho fundamental en el cual se determina su contenido limitado, limitable y delimitable¹². Así también se puede acotar que, en la actualidad en cuanto a un recién nacido, al momento de su inscripción se puede anteponer el apellido de la madre, pues en base a la Ley Orgánica de Gestión de Identidad y Datos Civiles en su artículo 37, en caso de que el padre y la madre lleguen a un común acuerdo se podrá poner primero el apellido de la madre pero se deberá tomar en cuenta que el apellido que la pareja haya decidido para el primer hijo lleva toda la descendencia de este vínculo matrimonial¹³. Con esto se quiere dejar a un lado la ideología machista y tradicional que ha estado arraigado por años en el Ecuador, de esta manera se ejecuta el principio de igualdad sin inferir de manera directa a un sistema feminista, dando paso a un sistema igualitario en el que primen las oportunidades y la equidad de género en la identidad personal.

1.3. Equidad de Género

Como bien se conoce, la equidad de género permite otorgar las mismas oportunidades tanto para hombres como para las mujeres, es decir que gocen de los mismos derechos, sin discriminarlos por sus características biológicas. En base a los autores Bolívar Jiménez y Elvia Peláez, la equidad de género, es la oportunidad de

---

¹¹ Código Civil del Ecuador, 2016.

¹² Castillo Córdova, Luis, *Derechos fundamentales y procesos constitucionales*, Editora Jurídica Grijley, Lima, 2008, Pág. 78.

¹³ Ley Orgánica de Gestión de Identidad y Datos Civiles, 2016.

participar de la misma manera en las actividades cotidianas¹⁴, en el proceso del desarrollo de la sociedad, en la economía, en la estructura política, y en la administración de diferentes áreas, así como el manejo de bienes y en síntesis todo lo que tenga que ver con el progreso social.

Que se dé un desarrollo social equitativo, ha sido la lucha constante del Ecuador, al fomentar la no discriminación entre hombres y mujeres, pero a pesar de esto siempre ha existido la vulneración de uno de los grupos, ya sea excluyéndolos de hacer determinada cosa, o la exposición a discriminación y maltrato, pues se puede observar que esto a partido de una opinión diferente, raza, idioma, cultura, ideología política o preferencia sexual, pero a pesar de todas estas causales, día a día se busca erradicar, implantando sobre todo en los más pequeños a que tengan una nueva visión sobre la equidad de género.

En generaciones anteriores se vivía en una sociedad absolutamente machista, en la que la mujer debía permanecer en el hogar, al cuidado de sus hijos, o laborando en los que quehaceres domésticos, sin darle paso a su desarrollo intelectual y crecimiento personal, impidiéndole formarse profesionalmente, pues siempre se creía que la mujer era inferior al hombre por diversas teorías que aún no han sido aclaradas, solo por el mero hecho de pensar que la mujer es el sexo débil, pues desde la antigüedad ella era quien se quedaba al cuidado de los hijos, mientras que el hombre se iba a la caza y pesca, pero eso solo ha surgido por las limitaciones que se le han otorgado al sexo femenino, pues en la actualidad a pesar de que no se haya erradicado por completo el machismo en la sociedad, se puede notar la gran integración que han tenido las mujeres, tanto en el ámbito educativo, laboral, incluyéndose en trabajos que según épocas anteriores solo eran para hombres, es así que este país busca la inclusión y la erradicación en contra de las mujeres y en sí en la búsqueda constante de una equidad de género, en la hombres y mujeres sean un apoyo mutuo, una fuente de soporte para un mejor desarrollo social y que este se mantenga equilibrado por los derechos que respaldan a todos los seres humanos, sin distinción alguna.

La Constitución del Ecuador en su artículo 27, habla sobre la educación, la cual se centrará en el ser humano garantizando su desarrollo holístico¹⁵, que vaya de la mano con los derechos humanos y con la integración de todas las personas, es decir que será una fuente que impulsará la equidad de género, es decir que no se haga distinción alguna entre hombres y mujeres. Pues si nos remontamos a la historia las mujeres no

---

¹⁴ Bolívar Jiménez y Elvia Peláez. Tesis, Diagnostico participativo con enfoque de género de San Pedro de

Chiguaza, 2011. Pág. 24.

¹⁵ Constitución de la República del Ecuador, 2008.

tenían derecho a estudiar o el prepararse en universidades, pues las creían con menor capacidad intelectual, pero con el pasar del tiempo, a quien han llamado el sexo débil por muchos años, ha ido dejando atrás, demostrando a la sociedad que puede hacer lo mismo o mas que un hombre.

1.3.1. *Nociones básicas sobre equidad*

El autor Rawls, expresa que la idea de equidad es indispensable en el concepto de justicia, pues los integrantes de una sociedad plantearán discusiones en cierta medida con la finalidad de establecer prácticas que sean definidas como justas, mismas que dependen del pacto subyacente entre los individuos que pertenecen a una comunidad¹⁶. Es así, que la equidad suele definirse como un concepto de justicia que distribuye de forma justa y equitativa en relación a los tratos y oportunidades hacia todas las personas que pertenecen a una determinada comunidad.

Para comprender de mejor manera lo que significa en si la equidad, es de fundamental importancia retroceder en el tiempo, es decir en la raíz, pues la equidad es el producto de una batalla que se dio con el objetivo de dejar a un lado la discriminación, el abuso, el sometimiento y el esclavismo y dejar en el olvido un sistema que solo protegía a ciertos grupos, como los del feudalismo o el clero, dejando a otros desfavorecidos, es decir sin la protección de nadie y abusando de ellos, es por ello que la igualdad guarda una estrecha relación con la equidad, pues pretende un ajuste de las partes.

La equidad también se puede comprender como una idea de política popular que busca converger a la población en un mismo legalismo jurídico, sin embargo, cabe mencionar que la equidad llega a conformarse como distintas constantes de peculiaridades. Es decir, las personas tienen que ser consideradas como seres iguales en todo aspecto. Lo que se pretende mediante este pronunciamiento es establecer el orden en el que suscitan los principios, pero a su vez precautelar los derechos, así podemos señalar que la equidad es un derecho inherente al ser humano por su condición de igualdad y por su libre facultad para adquirir atributos. El estado debe garantizar y precautelar el llamado a proteger de manera íntegra y oportuna los derechos que se encuentren en peligro de prevaricación.

Circunstancialmente implica decir que la equidad con tutela del estado siempre estará encaminada a buscar la forma justa a la distribución de congruencias, con la finalidad de asegurar condiciones dignas al momento de relacionarse; donde no infieran caracteres

---

¹⁶ Rawls, John, *Justicia como Equidad*,. Vol. 5 Núm. 13, Revista española de control externo. España: 2013. Pág. 129.

exteriores que lleven a este a un trato diferente como la condición social, sexual, económica, religiosa, entre otras.

En síntesis, la equidad es una relación justa e igualitaria de hombres y mujeres que luchan por un mismo objetivo, que sería el bien social, el papel de la justicia en este ámbito es indispensable porque lo distribuye de tal manera que ninguna persona salga afectada, pues lo que se quiere es erradicar la discriminación entre las personas, ya sea por grupos individuales o colectivos, la finalidad es la misma, es por ello que en la normativa del Ecuador se habla de un estado garantista de derechos, pero con esto lo que se quiere decir es que se da una garantía a todas las personas que formen parte del territorio ecuatoriano, es así que cualquier violación que se dé a este principio, o que se vulnere el mismo será motivo de discusión social y hasta de sanción, pues en un estado en el que se quiere los mismos derechos para hombres y mujeres se debe fomentar de manera continua y oportuna su cumplimiento para que no haya vacíos legales y no se deje a libre albedrío el actuar de mala fe.

1.3.2. Conceptualización de equidad de género

En las últimas décadas, la igualdad de género, ha recibido también la connotación de igualdad al diferenciar un género determinado. Es así que, todas las personas pueden contraer derechos y asumir responsabilidades. La equidad de género busca instaurar procesos de igualdad y equipamiento en relación al hombre y a la mujer, con dicha premisa se busca de cierta forma abandonar pensamientos machistas y feministas retroactivos que limiten el desarrollo integral en general. Por otro lado, la justicia de género tiene matices culturales y económicos pues busca una igualitaria participación e integración de hombres y mujeres en el que cada uno pueda desenvolverse de la mejor manera, es decir sin impedimentos de ningún tipo, ya sea por su cultura, costumbres, características personales, entre otras circunstancias que ya se han mencionado.

La equidad de género y la equidad concebida de manera general, busca erradicar la desigualdad social entre los seres humanos, es decir que se reconozca y se respetó a quien es diferente al resto, fomentado la no discriminación y eliminando el irrespeto a la diferencia.¹⁷

Desde el ámbito legal internacional, se reconoce a la equidad de género como un punto facultativo de convergencia, donde todos los elementos sociales y estatales tienen la obligación de impulsarlos a favor de los derechos de la mujer a fin de propiciar su empoderamiento dentro de la realidad social en que esta vive, la Organización de las Naciones Unidas, en su informe, mencionó que dentro de los 17 ODM se estableció el

---

¹⁷ Mora, Luis, Igualdad Y Equidad De Género, Volumen I. 2006, pág. 2.

objetivo 5 como el mecanismo ideal para plasmar este propósito, el objetivo titulado, Lograr la Igualdad entre los géneros y empoderar a todas las mujeres y niñas¹⁸. Tenía como finalidad establecer una relación de igualdad entre géneros, iniciando esta igualdad desde una relación equiparada entre niñas y niños con el objeto sustantivo de erradicar toda forma de discriminación, sometimiento y violencia hacia el género vulnerable.

En contorno al objetivo anteriormente planteado, se establece la protección integral de los derechos de las mujeres y las niñas; y, con mayor preferencia de aquellas personas que se encontraban en prácticas dañinas de matrimonio, reproducción, mutilación y todo acto donde se compruebe vulneración de sus derechos. Es así que el objetivo número 5, logra establecer una serie de reformas en favor de otorgar la práctica de derechos en condiciones de igualdad y equitativa para con la sociedad. Entre dichas reformas se encuentra el derecho de participación de manera activa y mediante responsabilidad compartida los derechos y deberes del hogar y la familia. En referencia al anterior punto, se encuentra que toda decisión y disposición debe ser homogénea entre padre y madre al momento de otorgar una determinada identidad a un niño recién nacido.¹⁹

Si bien es cierto, la promulgación del principio de equidad de género, el cual se pretende establecer por medio de políticas públicas a favor de quienes alguna vez han llegado a sufrir discriminación de alguna u otra manera. Generalmente la equidad de género se focaliza en erradicar, en la mayor cantidad que sea posible, todo tipo de violencia machista y coadyuvar con la justicia social a fin de hacer coercible el cumplimiento de derechos y obligaciones. Si bien es cierto, la equidad de género hoy en día se considera como un amplio campo de aplicación. Haciéndose referencia desde relaciones laborales, sociales, económicas, y haciendo hincapié, en las relaciones familiares; donde la equidad de género debe, puesto que este campo se considera como el génesis de la violencia de género, donde esta toma auge para luego reproducirse e infundirse en la sociedad donde se cohabita entre si la sociedad.

El principio de igualdad de género se ha instituido en el principal desafío de los gobiernos democráticos, quienes buscan un sistema sin distinciones donde primen los derechos. Sin embargo, la realidad es una trama totalmente diferente en respecto a las relaciones intrafamiliares. Puesto que el simple hecho de interpretar al matrimonio como un contrato, hace que este se entienda como una relación de subordinación de la mujer

---

¹⁸ ODM: Objetivos de Desarrollo del Milenio 2015: Propósitos de desarrollo humano que tratan problemas de la vida cotidiana.

¹⁹ Organización de las Naciones Unidas (2015). "17 Objetivos para Transformar al Mundo". Recuperado 7 de junio del 2016.

hacia el hombre desde el contexto de la costumbre ecuatoriana. En muchas ocasiones se identifica que el trabajo de mayor peso y esfuerzo es aquel que es ejecutado por la esposa, quien sin remuneración alguna se hace cargo de las labores familiares. Por otro lado, se encuentra el esposo, quien ha adoptado la figura facultativa de “dador económico”.

Esta connotación se entiende como aquella persona llamada a aportar económicamente, la realidad social en la que actualmente se convive es fiel testigo de dicha problemática. Otro aspecto esencial es el medio legal, con el objeto a referirse a las diversas legislaciones de inclinación y tendencia machistas que anteponen en varias temáticas y actuaciones de diario vivir al hombre sobre la mujer. Claro ejemplo de esto es la posición del apellido con atributo de identidad, donde se identifica las siguientes interrogantes: ¿Por qué llevamos primero el apellido de padre y no de madre? ¿Acaso aún existe supremacía del hombre?, y en base a estas interrogantes es menester formular una hipótesis. No es la ley quien instituye la discriminación sino la sociedad quien ha hecho de la mujer un ser sumiso llamado a procrear, pero no a reclamar, es la falta de educación la causa primordial por la que una mujer se somete y de manera cruel permite que se vulnere su participación activa y equitativa.

Aunque con el pasar de las décadas, esta discriminación que se ha venido dando durante muchos años en contra de las mujeres ha ido disminuyendo de manera constitutiva, eso no quiere decir que de haya erradicado por completo, pues aún se siguen viendo sombras de la supremacía del hombre, pues en algunos ámbitos se sigue viendo a la mujer como un ser inferior, como bien la llaman el sexo débil, pues esta concepción ha venido arraigada en la humanidad durante muchos años, al momento de que la propia madre obligue a la hija a realizar el que hacer doméstico, mientras los varones de la casa están sentados en el sillón sin hacer nada, así de injusta se ha venido formando la sociedad, en la cual las niñas han seguido el ejemplo de sus madres, ejemplo de sometimiento y abuso, pues esas madres seguían patrones comportamiento tomadas de sus ancestros, es por ello que no se ha podido contrarrestar de manera total la discriminación entre las personas, pero hoy en día se ha fomentado y se ha dado un mayor control frente a esta problemática, incluyendo consecutivamente a las mujeres a que realicen actividades que antes se les negaban, pues hasta hace pocos años atrás era sorprendente que una mujer vaya por las calles manejando una moto, pues siempre surgía comentarios machistas hechos por las mismas mujeres, comentarios ofensivos, que recluyen, pero día a día con las nuevas generaciones, lo que se quiere erradicar por completo, es la violación de los derechos, y no solo de las mujeres si no de los hombres también, pues a veces se olvida que ellos en ocasiones sufren discriminación, claro, en

menor porcentaje pero lo que busca el Ecuador es erradicar esto por completo y con las generaciones venideras, basado en derecho, justicia e igualdad.

Para la Organización de las Naciones Unidas, para la educación, la ciencia y la cultura, (Unesco), la igualdad de género significa una completa inclusión de hombres y mujeres, en todas las áreas en la que cada uno se desee desenvolver, sin menospreciar sus habilidades o diferencias, teniendo los mismos derechos y oportunidades, y valorarlos de igual manera a ambos. En este contexto se puede decir que la igualdad de género es la meta final. Por otro lado, la equidad de género es un proceso para que se dé la igualdad²⁰. La igualdad y la equidad de un pueblo se en el reflejado en sus actos.

1.3.3. Equidad de Género y la Educación

Como ya se ha abordado antes, la equidad de género consiste en un trato igualitario para los hombres y para las mujeres, es decir que no surjan acciones que puedan hacer de menos o mas a uno u otro género, sea cual sea el ámbito en que se estén desarrollando, pues esto no tiene relevancia alguna a la hora de defender los derechos humanos.

Para abordar el tema de la equidad de género y la educación se partirá de un concepto básico del mismo, como bien es sabido, la educación es un medio de aprendizaje que el ser humano tiene desde edades tempranas, con el objetivo de desarrollar sus habilidades y mejorarlas de manera considerable.

Para la autora Elena Arrupe, en el área de la educación, la equidad se ve involucrada con la justicia social distributiva²¹. Pues la igualdad distribuida con ausencia de la equidad, puede llegar hacer algo injusto ya que en toda área y en todo ámbito debe estar presente la equidad para un desarrollo integral de la sociedad, basada en derecho y en principios que vayan acorde a las necesidades de todos los seres humanos, pero primordialmente tomándose en cuenta que a lo que se quiere llegar es a una inclusión total en donde la discriminación y el abuso a un grupo minoritario quede en el olvido.

Con las nuevas generaciones ese es el fin al que se desea llegar, es por ello que la equidad va de la mano con la educación, pues es deber de los maestros que están a cargo de grandes grupos estudiantiles, inculcarles el respeto al prójimo y sobre todo tomar medidas en las que los niños y niñas se vean de igual manera, es por ello que años atrás se promovió el ingreso escolar sin distinción de género, pues habían escuelas o colegios específicamente para niños o niñas, en los cuales se hacían una exclusión,

---

²⁰ UNESCO, "Igualdad de Género", Tomado el 21 de diciembre del 2018, pág. 4

²¹ Arrupe, Elena, Igualdad, Diferencia y Equidad En El Ámbito De La Educación, Argentina, 2011, pág. 2.

pero en la actualidad se da una sana convivencia entre ambos géneros, reconociendo sus derechos y necesidades biológicas sin hacer de menos a ningún grupo y sobre todo hacer que reinen los derechos humanos.

La educación basado en el punto de vista de la equidad de género, rechina en la formación de niños y niñas que tengan como base en su formación, los principios de equidad entre los sexos, con el único objetivo de que se elimine la inequidad, esto empezando desde la raíz, es decir desde los seres más pequeños que se empiezan a educar y a formarse de mejor manera de la que tuvieron sus padres, la escuela es un pilar fundamental en su desarrollo y en gran medida ayuda a la construcción de una sociedad justa e igualitaria en la que día a día se busca eliminar la discriminación. La educación es una fuente de enseñanza y de poder, es el perfil de una sociedad, es la interacción entre alumnos y profesores, que buscan que en base al conocimiento se formen personas de bien, que a toda costa quieran interactuar en una sociedad libre de violencia, libre de abusos, es por ello que se la ve también como un ámbito de socialización para que se de un compartimento de hombres y mujeres, siempre y cuando se respeten las necesidades individuales y culturales de cada persona.

La Unicef recalca que la educación constituye una inversión y que la misma es muy beneficiosa por el gran alcance que esta tiene para el beneficio de la sociedad²². Ayuda a formar hombres y mujeres de bien y sobre todo que no recaigan en pensamientos misóginos que fomenten la violencia o la discriminación.

1.4. Derechos de la Mujer

El reconocimiento explícito de los derechos de la mujer se ha consagrado como punto de desarrollo de derechos humanos a favor de colectivo feminista, enfundando un sistema paralelo donde hagan disfrute efectivo de todos los derechos, para la autora Elizabeth Maier, la relación de los derechos humanos con los derechos de la mujer se ven en el mundo de los organismos no fundamentales y de las instancias oficiales que se dedican a la defensa de los derechos de las mujeres, en el que se ve que se ha dado un desarrollo y un avance en cuanto a estos derechos²³. En base al tenor expuesto y para hablar sobre los derechos de la mujer es benemérito remontarse a la antigüedad.

Los derechos de la mujer nacen como una continuidad de los derechos del hombre y el ciudadano; producto de la praxis revolucionaria de la burguesía francesa. Para las mujeres Olimpia de Gouges, se establece como la precursora de los derechos de la

---

²² Unicef, *La Educación y la Equidad*, Ecuador, 2015, pág. 3.

²³ Maier, Elizabeth. "La mujer frente a los derechos humanos". *Política y Cultura*. México: 1992. Pág. 35.

mujer, Olimpia fue guillotizada por atreverse a soñar en la existencia de igualdad entre hombres y mujeres. Sin embargo, años después la Declaración Universal de los Derechos Humanos reconoce a mujer como elemento esencial del desarrollo integral e incluye al género femenino en la conceptualización de derechos.

Como bien es cierto todo ser humano tiene derecho a gozar de lo que le corresponde por su naturaleza, sin hacer distinción alguno, pero desde la antigüedad los derechos de las mujeres han sido brutalmente vulnerados, ya que se les prohibía la realización de ciertas cosas, y el disfrute de sus derechos, por mucho tiempo estuvieron sometidas al poder patriarcal que fue soberano desde la antigüedad, pero con el pasar del tiempo estas acciones se han venido desvaneciendo poco a poco, aunque no se ha dado en su totalidad, pero hoy día en los derechos humanos constan evidentemente la protección a las mujeres ya sea por parte del estado y organismos internacionales que impidan su vulneración, pues los derechos humanos reconocen a los hombres y mujeres como iguales, es por ello que no se hace distinción alguna sea cual sea su raza, características individuales, preferencias sexuales, enfermedades, discapacidades, costumbres y entre otras asignaciones, pues independientemente de cualquier particularidad todos y todas tienen la misma importancia para los derechos humanos.

Es necesario y de vital importancia que se les dé a conocer a las mujeres los derechos que poseen pues muchas veces la desinformación y el temor las hace víctimas de abusos, desconocen que hay organismos superiores que velan de su vida, brindando sistemas de protección en contra de la discriminación y el sometimiento por parte de otras personas, pues se reflexiona que una mujer no puede ejercer sus derechos a carta cabal si desconoce de ellos, es por esa razón que se requiere mantener informada a la población y que en cualquier momento que se sientan abusadas o ultrajadas acudan a los servicios ya sean nacionales o regionales para su protección.

Es imperioso también que se reconozca desde donde parte el atentar a los derechos de una mujer, porque muchas veces es la misma sociedad quien hace una vista vacía como si no se cometiera abuso alguno, como si la ignorancia fuera una fuente de justificación para atentar contra un grupo que ha sido vulnerado durante muchos años, es por ello que la información es la base principal para que se dejen de atentar contra las mujeres, conociendo los tipos de abuso y violaciones para que se vayan erradicando de manera significativa, en conjunto con las mismas mujeres, hombres y organismos que estén a favor de una sociedad basada en verdadera justicia y en equidad.

Se deben implementar nuevas prácticas que aborden con mayor claridad los derechos humanos y primordialmente haciendo síntesis en los derechos de la mujer, porque si bien cierto los hombres desde la antigüedad gozaban de derechos que a las mujeres se le habían sido postergados como el derecho a la educación, pues esto se

resolvió mucho años después, ya que anteriormente a la mujer se le consideraba un ser inferior que estaba evidentemente por debajo del hombre negándole el derecho a superarse en sus habilidades que hoy en día cumple y se desenvuelve.

Los derechos de la mujer dentro del contexto de los derechos humanos señalan avances significativos que apuntalan el garantismo como principal componente del quehacer político y de la subjetivación de los derechos en torno a la correcta e inmediata aplicación de los mismos. Pero también es fundamental identificar las principales carencias al momento al equiparar el género humano en base a la universalidad de derechos.

Los derechos de la mujer se encuentran encaminados a defender de forma integral su desarrollo y a propiciar un ambiente equilibrado en favor de facultar el perfeccionamiento sostenible de la mujer en todo aspecto social, político y económico. Entre los principales derechos consagrados a favor de la mujer descola el derecho a la vida, refiriéndose al contexto de una vida libre de violencia y discriminación donde se establezca el respeto al garantismo de los derechos del grupo femenino conforme lo establecido en el artículo 1 de la Convención Americana sobre Derechos Humanos. Otro derecho esencial consagrado en favor de la mujer es el derecho a recibir un trato igualitario y equitativo donde no existan distinciones de sexo o género y donde todo estereotipo social, conductual o económico solo sea recordado como un antecedente ya olvidado; de la misma manera en que una mujer adquiere derechos también contrae obligaciones. Se pretende, mediante las convenciones de Derechos Humanos, establecer a la mujer como un sujeto y mas no como un objeto de derechos.

La mujer es el medio en el cual se plasman los principios que se persigue y por ende se convierte en el elemento activo que lucha arduamente por hacer su derecho accesible y coercible conforme los preceptos de garantías constitucionales.

Consiguiente, existe otro derecho discutible frente a la amplia gama de preceptos de igualdad, el derecho a la integridad sexual de la mujer y la reproductividad. Si bien es cierto, la polémica nace desde las percepciones sociales y el matiz conservador y mesurado sobre la reproductividad. Según Rodríguez, el derecho a la integridad sexual suele definirse como el derecho a la autodeterminación en todo lo relacionado con el cuerpo y la sexualidad, el derecho a disfrutar de la vida sexual, a la manifestación pública de los afectos, decidir con quién compartir la vida y la sexualidad.²⁴

Por medio del análisis del derecho a la integridad, se establece que es la facultad que se tiene para ejercer una sexualidad de forma independiente, consciente y con quien la

---

²⁴ Rodríguez, Yuridia. Los derechos sexuales de las y los jóvenes en el contexto jurídico nacional e internacional. IUS. Revista del Instituto de Ciencias Jurídicas de Puebla A.C. México: 2007. Pág. 211 - 243.

persona desee. La finalidad de establecer este derecho es el focalizar que la sociedad llegase a decidir de manera prudente sobre la etapa reproductiva de su vida. Con la aplicación de este derecho se pretende también facultar a la mujer a un sistema de salud óptimo que vele la protección de su vida.

Los derechos dentro de la sociedad se definen como derechos autodinámicos que se construyen por si solos conforme las problemáticas sociales emergentes, distinguiéndose entre estas la supresión de vulnerabilidades de las mujeres en función no solo de su género sino también en base a su origen étnico o clase social de la cual provienen. La Declaración de Beijing de 1995 señala que se debe otorgar y respaldar medios idóneos con el fin de que la mujer disfrute de condiciones igualitarias libres de acceso a los DDHH. Es decir, se brinda un amplio campo de análisis sobre el actuar del género feminista dentro de los fundamentos de hecho y consigo de derecho.

Por otro lado, cabe destacar a la mujer y sus derechos en el ámbito laboral su inclusión considerable, hoy en día se las puede ver desenvolviéndose en todos los ámbitos en los que antes se les negaba, aunque aun en la actualidad las mujeres siguen con falencias por discriminación, pues muchas veces ellas son las que mayor problemas tienen a la hora de enfrentarse a un trabajo, es obvio ponerse a pensar, y entender, y valorar que la mujer es quien está con la mayor carga doméstica, si le pasa algo a un hijo, quien acude a su atención y cuidado principalmente es la mujer, es por ello que tiene que pedir permiso de sus trabajos, esto genera problemas y malestar en sus jefes, porque muchas veces carecen de humanidad como personas y la sociedad esta en una etapa de crecimiento productivo y decrecimiento de en el valor familiar.

1.5. Instrumentos Jurídicos que reconocen los Derechos de la Mujer dentro del contexto de los Derechos Humanos

Es meritorio reconocer la ardua y constante lucha que se ha emprendido por establecer los derechos de la mujer, esencialmente por las diversas organizaciones comprometidas con el este bien fundamental. Como ya se ha detallado, el Ecuador se instituye como un estado garantista de derechos que tiene la finalidad de hacer de estos un bien inherente a la persona. El garantismo planteado por C.R.E. precisa que los derechos se relacionan con el bloque de constitucionalidad reconocido por el Estado ecuatoriano; distinguiéndose entre estos las Declaraciones, los Convenios, Conferencias y Pacto. Por ende, es necesario citar del bloque de constitucionalidad respecto a los derechos de la mujer lo siguiente:

- Declaración Universal de los Derechos Humanos, en el Artículo 2 establece que todas las personas tienen derechos y libertades proclamados en la Declaración

Universal, sin distinción o condición de vida alguna²⁵, esta declaración ratificada por el Ecuador incluye por primera vez a la mujer dentro del sistema legal garantista de derechos. Como ya se abordó anteriormente este sistema está encargado de velar en gran parte de los derechos humanos establecidos en la constitución por la ya mencionada supremacía constitucional.

La Naciones Unidas busca en sí, la igualdad de derechos entre hombres y mujeres y que se de paso a una igualdad y equidad de género.

- La Convención Americana de Derechos Humanos en el artículo 6 Núm. 1 prohíbe la esclavitud en cualquiera de sus clases, la servidumbre, y la trata de mujeres en toda forma, con el objetivo de proteger sus derechos y precautelar su integridad personal²⁶.
- Convención sobre la Eliminación de todas las formas de Discriminación Contra las Mujeres, basa su estudio de derechos en función a la igualdad entre el hombre y la mujer y la necesidad de modificar el actuar tradicional de la mujer dentro de la sociedad y la familia, además establece que las formas de violencia entorpecen las condiciones de vida dentro del contexto social y político²⁷.
- Conferencia Mundial sobre las Mujeres en Beijing. (1995), esta conferencia se distingue de las demás por implementar estrategias que fomenten el desarrollo de la igualdad de género, y por reconocer la importancia de los derechos sexuales y reproductivos. Es decir, busca erradicar la discriminación que se ha dado por largos años en contra de la mujer, y a la vez fomentar el respeto a su integridad personal.
- Conferencia Mundial sobre la Mujer. (1996): La articulación de esta conferencia brinda supremacía a los derechos de las niñas y se describe por desarrollar dos estrategias claras para lograr este objetivo entre estas el *mainstreaming* de género y el empoderamiento de las mujeres.
- Belem do Pará. (1968): Busca proteger la integridad física, psicológica y sexual de la mujer de forma integral, previniendo, sancionando y erradicando todo tipo de violencia que se pueda ejercer en contra de la mujer y que afecte su desarrollo dentro de la cotidianidad
- Conferencia Internacional sobre la Población y el Desarrollo. (1994): Reconoce de forma efectiva los derechos sexuales y reproductivos de la mujer y el hombre y el espacio de concepción dentro del hogar
- Cumbre Mundial Sobre el Desarrollo Social, (2003): Se ratifica el compromiso de igualdad entre hombres y mujeres²⁸. Motivando a la eliminación de las desigualdades entre ambos géneros, fomentando una sociedad rica en derechos y equidad.
- Cumbre del Milenio, (2005): La equidad de género y la autonomía de la mujer se instituye como el objetivo central del desarrollo de la mujer²⁹.
- Comité de América Latina y el Caribe para la Defensa de los Derechos de la Mujer (CLADEM), es una red de mujeres y de organizaciones de mujeres que en toda América Latina y el Caribe dirigida a lograr una efectiva defensa de los derechos de las mujeres en la región³⁰. En síntesis, este comité busca que se dé

---

25 Declaración Universal de los Derechos Humanos, 2015

26 Convención Americana de Derechos Humanos, 1969.

27 Convención sobre la Eliminación de todas las formas de Discriminación Contra las Mujeres, 2002.

28 Cumbre Mundial Sobre el Desarrollo Social, 2003.

29 Cumbre del Milenio, 2005.

30 Comité de América Latina y el Caribe para la Defensa de los Derechos de la Mujer, 2018.

una mejor inclusión de la mujer, fomentando en cada país su cumplimiento y desarrollo de esta iniciativa para lograr la erradicación de la discriminación.

Los instrumentos presentados evidencian que en la actualidad se busca erradicar la violencia en contra de la mujer, con el objetivo de plantear nuevos horizontes en las que se las incluya en todos los ámbitos, respetando sus derechos y su integridad personal, fomentando el aprendizaje de inclusión en las nuevas generaciones, ya que los niños son la raíz del sistema para que se dé una sociedad mejor, Es por ello que se implementan diversos sistemas en favor de la mujer y de su defensa.

1.6. La Mujer en la Constitución de la República del Ecuador

El Ecuador haciéndose referencia a su característica garantista de Derechos reconoce en la C.R.E. y en el Plan Nacional del Buen Vivir, los derechos de la mujer desde una perspectiva de género igualitario y formula políticas sociales de desarrollo en favor de fortalecer el proceder activo de la mujer dentro de la sociedad. Según Veintimilla, D, la inclusión de estos derechos en los dos sistemas genera una visión diferente de la aplicación de derechos, respecto a ello menciona que se han ido incorporando los derechos con un enfoque de género, guardando estrecha relación y coherencia con los acuerdos de la Plataforma de Acción de Beijing, el reconocimiento del trabajo en el área doméstica y reproductiva de las mujeres, que no es remunerado ha sido tomado en cuenta para la Constitución del 2008, lo que a dado paso al reconocimiento de la mujer como un aporte a la sociedad.³¹ Constituyéndose así, el inferir que la C.R.E impulsa el reconocimiento de derechos en base a los problemas detectados en consecuencia a la coyuntura social en la que la mujer se desarrolla.

Desde el punto de vista axiológico los derechos que se consagran en este texto normativo buscan fomentar la igualdad, la pluriculturalidad, la inclusión social y la progresividad de derechos y libertades a fin de propiciar la vigencia y la supremacía de la constitución en base de salvaguardar los derechos como fragmento único de desarrollo en un estado democrático. En relación a los textos que antecedieron la C.R.E. 2008 se deduce que la ampliación de derechos es un principio fundamental, las prioridades de esta constitución están guiadas a proteger la libertad, la igualdad, la dignidad, la justicia, y la progresividad de derechos humanos como desarrollo humano sostenible y sustentable.

En base a lo mencionado anteriormente en la Constitución de la República del Ecuador se hace mención en su artículo 11, que todas las personas tienen los mismo

---

³¹ Veintimilla, Diego. "Logros y desafíos de las reivindicaciones de género en la Revolución Ciudadana: La Plataforma de Acción Beijing". Quito: 2015. Pág.

derechos sin distinción alguna³², de la misma forma en el artículo 66 numeral 3 se establece que el derecho a la integridad personal incluye una vida sin violencia en el ámbito público y privado, es por ello que el estado tomara las medidas adecuadas con el objetivo de eliminar todas las formas de violencia, en el que sean ejercidas en contra de los grupos vulnerables, incluyendo en el mismo a las mujeres y niñas³³.

Es menester nombrar el artículo 70 de la Constitución ya que en él se establece que el estado tomara medidas con el fin de ejecutar políticas para alcanzar la igualdad de género, es decir que existan los mismos derechos para los hombres y para las mujeres, esto se da a través del mecanismo especializado que vaya en concordancia con la ley, asegurándose de correcto cumplimiento³⁴. En síntesis, se menciona nuevamente a la Supremacía Constitucional, pues todo lo establecido en la Constitución debe ser cumplida por encima de cualquier otra norma ya sea interna o externa, es por ello que se habla de un estado garantista de derechos.

1.7. Los derechos de la mujer en relación al Derecho a la Identidad

La noción de género hace referencia principalmente a las identidades socialmente construidas, los roles y atributos que les han sido asignados a los hombres y a las mujeres. Para la autora Carolina de la Torre, la identidad es un respaldo del ser humano, el respaldo de permanecer o de sentirse parte de un lugar o de un grupo colectivo, y tener de cierta forma una estabilidad al permanecer en él³⁵.

En el contexto agrupativo de derechos establecidos en la C.R.E. se encuentra el derecho a la identidad como un derecho inherente a la persona desde su nacimiento, si bien es cierto el derecho a la identidad suele definirse como un derecho inalienable, imprescriptible e inajenable. Estas tres condicionantes, de forma generalizada, le dan una connotación de supremacía dentro de los atributos de la personalidad que como seres humanos se ha adquirido.

Llegándose a concordar con Rossi Braidotti citada en Silva, E, teórica inscrita en la teoría feminista respecto a la identidad menciona que la identidad sería entendida como una relación que exhibiría un vínculo privilegiado con los procesos inconscientes, y sería retrospectiva por cuanto se fija en virtud de la memoria y los recuerdos de un proceso

---

³² Constitución de la República del Ecuador, 2008

³³ Constitución del Ecuador, 2008.

³⁴ Constitución del Ecuador, 2008.

³⁵ De La Torre, Carolina, 2001, *Las identidades, una mirada desde la psicología*, La Habana: Centro de Investigación y Desarrollo de la cultura cubana Juan Marinello.

genealógico³⁶. Haciéndose hincapié en el contexto expuesto se identifica que la mujer es un referente importante de identidad dentro del desarrollo de los derechos, la teoría feminista de Braidotti define esta identidad como una identidad subjetiva feminista planteando la identidad bajo la hipótesis de derecho con características diferentes, derecho no de igualdad sino de diferencias, puesto a que la identidad de la mujer se relaciona con sus convicciones sociales.

A manera generalizada, se ha analizado el derecho a la identidad en la coyuntura feminista. Pues bien, es necesario proponer el mismo estudio en base a la identidad que la mujer transmite al nacido. Si bien es cierto, la identidad es la característica primordial de todo ser humano pues se instituye en la particularidad que diferencia a unos de otros de otros. Resulta sumamente complejo identificar la identidad que posee un recién nacido puesto a que aún no ha desarrollado completamente sus facultades de vida, entonces mencionaríamos que la identidad cultural y social de este recién nacido se conforma de dos elementos exteriores, por un lado, la identidad que el padre le brinda y por otro la identidad que proviene de la madre dentro de atributos de personalidad. Estos dos puntos en relación al ambiente en cual se desarrollará, respecto a la identidad legal aún existe el debate, puesto a que es el padre quien mediante su apellido le brinda identidad, entonces a partir de este postulado se menciona que la mujer tiene desventaja al decidir la identidad legal de su hijo, excepto los casos en los que la mujer es madre soltera, pues es el único punto en el que está obligada en darle su identidad al menor.

Pero en la actualidad en la Ley Orgánica de Gestión de Identidad y Datos Civiles , en el artículo 37 se menciona que se da la potestad al padre y a la madre de elegir la identidad del hijo, es decir el orden de los apellidos en común acuerdo con sus padres, en síntesis se puede escoger el apellido de la madre para que vaya primero, pero se debe tomar en cuenta que el orden de los apellidos decidido para el primer hijo, deberá llevar toda la descendencia de ese vínculo matrimonial³⁷. Este artículo en la norma reconoce a la mujer y su derecho como un igual legal en inscripción legal de un neonato, pues es ella quien pare, por ende es ella quien trasmite vida e identidad. generando una verdadera identidad personal.

II. EL APELLIDO Y LA IDENTIDAD COMO ATRIBUTOS ESENCIALES DE LA PERSONALIDAD

2.1. El Apellido

---

³⁶ Silva, Erika. "Identidad y Ciudadanía de las Mujeres". 1ª Edición. Ediciones Abya Yala. Ecuador: 2005. Pág. 40.

³⁷ Ley Orgánica de Gestión de la Identidad y Datos Civiles, 2016.

Remontándose a la historia, es bien sabido que los apellidos en la antigüedad eran adquiridos de varias formas, como en ese entonces su organización era mediante aldeas, era necesario más de un nombre para su identificación, es por ello que la mayoría de personas tenían en apellido del lugar de donde habitaban, o las personas que trabajan en haciendas llevaban el apellido de sus jefes, como era en el caso de los esclavos. En síntesis, el uso de los apellidos se dio por la necesidad de identificar a las personas, el nombre no era suficiente, estos se podían repetir de manera más común que un apellido. Para los autores Edgar Baqueiro y Rosalía Báez, los apellidos han sido el producto de una evolución constante, con el fin de identificar a las personas, y sus inicios se dan en los antecedentes jurídicos ancestrales o antiguos³⁸.

Para iniciar el análisis de la presente temática, es esencial definir a breves rasgos el apellido como parte esencial del atributo de la persona, como bien se sabe los atributos de la persona con inherentes al ser humano, y la formación integral de la identidad de la misma a partir de este elemento esencial distintivo de las personas. Para el autor Guillermo Cabanellas, con respecto al apellido menciona que se define como el nombre de familia que sirve para distinguir a las personas. Sobrenombre con que los individuos de una casa, familia o linaje se distinguen de otras³⁹. Resaltándose, en la concepción citada, que el apellido es la característica que diferencia a una familia de otra. Es decir que es la distinción social que tiene un grupo de personas con respecto a otras, para distinguirlas de que familia vienen, en muchas ocasiones el apellido también servía para identificar la procedencia de las personas.

Por otro lado, y desde otra perspectiva doctrinaria, se considera al apellido como elemento constitutivo intrínseco de la formación del nombre de la persona y respecto a esto citamos el pensamiento de Del Mazo, C quien respecto al apellido señala que: El apellido es la designación común a todos los miembros de una misma familia. Identifica al grupo familiar y vinculado al nombre de pila determina la identificación del individuo⁴⁰.

2.2. Adquisición del Apellido

Como ya se estableció antes, el apellido es una forma para distinguir a las personas o a una familia dentro de la sociedad, es por ello que es necesario abordar de qué manera se adquieren los apellidos, en base a la autora Beltraneja Valladares, establece que la

---

³⁸ Baqueiro Rojas, Edgard y Buenrostro Báez, Rosalía. Derecho civil. Introducción y personas. México. Oxford. 2004. Pág. 133

³⁹ Cabanellas, G. "Diccionario Jurídico Elemental". 20ª Edición. Hiliasta. Buenos Aires: 2011.

⁴⁰ Del Mazo, C. "Atributos de la personalidad". Universidad de Buenos Aires. Facultad de Ciencias Sociales. Argentina: 2011. Pág. 03.

adquisición de un apellido no es de manera voluntaria, ya que el mismo se adquiere de diversas formas, como la filiación, la adopción y el matrimonio⁴¹.

Es así que el autor Bonnecase da a conocer que una vez ya establecido el nombre patronímico, es transmitido por vía hereditaria, es decir por la filiación como ya se dispuso anteriormente, de una u otra forma, el apellido individualiza a la familia, y en el ámbito familiar las personas se individualizan de otras por sus respectivos nombres, pero para que se dé la individualidad exterior de las personas se necesita de un nombre y un apellido, mismos que forman un todo⁴². En síntesis, se puede decir que el apellido es una parte del nombre que ayuda a el reconocimiento de una persona o de una familia frente a la sociedad o un grupo, que es establecido de diversas formas como es en el caso de la filiación que se da de manera directa por ser hijo de determinado padre o madre.

Anteriormente se conocía que el apellido únicamente venía de la línea paterna, es decir que los padres eran quienes heredaban el primer apellido a sus hijos, por consiguiente, los apellidos de línea materna eran implantados después del apellido paterno, pero en la actualidad se conoce que en algunos países se ha establecido el derecho a la identidad por parte de las mujeres, es decir que en común acuerdo con el padre se pueda establecer primero el apellido materno, generando una verdadera identidad personal.

2.3. Importancia Jurídica del Apellido

Desde la Edad Media hasta la actualidad el apellido se ha consagrado como un elemento primordial de las relaciones familiares puesto a que se instituye en el lazo de parentesco que identifica el Estado Civil de Padre e Hijo, desde la concepción de Gallón, G, quien sostiene que el apellido ha sido un ingrediente esencial para el desarrollo adecuado de las relaciones basadas en la economía, en la política, en lo cultural y lo jurídico de todos los seres humanos, el impacto ha sido de gran magnitud que muchas personas han llegado a sostener su fama con el apellido, aunque en ocasiones no tengan valores que los respalden⁴³. Es evidente que a partir de este postulado se identifica el grado de filiación que existe entre los descendientes y sus progenitores, generándose así una serie de relaciones jurídicas en las cuales se

---

⁴¹ Beltranena Valladares de Padilla, María Luisa. Lecciones de derecho civil. Personas y familia. Guatemala. IUS-ediciones, 2008. Quinta Edición. Pág. 17

⁴² Bonnecase, Julien. Tratado Elemental de Derecho Civil. (Parte A). Volumen 1. México. Editorial Harla, 1997. Pág. 103

⁴³ Gallón, Giraldo. "El acto Jurídico y sus efectos en el Derecho. 1ª Edición. Editorial del Valle. Cali: 2008. Pág. 182.

entiende una interrelación de derechos; llegándose a distinguir las actuaciones del titular de poder y el titular del deber.

Dentro de este proceso es esencial identificar que de este atributo de la personalidad se segregan derechos tanto reales como personales, que facultan la ejecución de negocios jurídicos respecto a la adquisición de bienes o créditos a título personal o colectivo, o en su defecto si una persona no posee apellido se entiende que no tiene la capacidad idónea para ejecutar un negocio y consigo efectuar completamente sus derechos.

En base a la Constitución de la República del Ecuador, en su artículo 66, se establece que el estado reconocerá y garantizará a las personas un sin número de derechos, es por ello que en el numeral 28 indica que en el país existe el derecho a la identidad personal y colectiva, misma que incluye tener nombre y apellido registrado de manera debida y escogido libremente, con el fin de que se de una identificación personal en todas las áreas⁴⁴. Como bien es cierto, el nombre es uno de los atributos de la personalidad, pero en el entra el apellido, es por ello que tiene gran importancia jurídica, pues se trata de un derecho que tienen las personas, es decir que es necesario para su debida identificación en la sociedad, este está fuera de comercio ya que no se puede vender.

2.4. Derecho a la Identidad

Desde el momento en el que una persona nace, tiene el derecho a una identidad, en esta debe constar el nombre re, el apellido, el sexo, la nacionalidad, es una identificación del recién nacido que por ley le corresponde, es por ello que la Ley Orgánica de Identidad y Gestión de Datos Civiles, en su artículo 3, establece que uno de sus objetivos es asegurar el ejercicio de identidad de todas las personas⁴⁵. Para la autora Rosa María, con el avance teórico de los derechos humanos, el derecho a la identidad de una persona es de tercera generación, esto es perteneciente al estado de cultura, y es entendido como el conjunto de atributos o características que permiten distinguir a una persona de otra, o en una sociedad⁴⁶.

La identidad de una persona es un cumulo de elementos, son aspectos de vital valor los cuales se relacionan entre sí, adquiriendo diversas formas de identificarse frente a otras personas, ya sea de manera espiritual, psicológica, cultural, o basada en las costumbres que una persona tiene por el pertenecer a un país o un pueblo, es por ello

---

⁴⁴ Constitución de la República del Ecuador, 2008.

⁴⁵ Ley Orgánica de Identidad, Gestión y Datos Civiles, 2016.

⁴⁶ Rosa María, Derecho a la Identidad, UNAM, México, 2016, pág. 3.

que la identidad juega un papel muy importante en la vida de los hombres y las mujeres, es por ello que se debe buscar su debida aplicación porque es un derecho del cual todas las personas deben gozar. Esto es por el mero hecho de sentirse parte de un lugar, o de una familia.

Todo ser humano merece el derecho a la identidad, es por ello que se menciona al Ecuador como un estado garantista de derechos, basado en la protección y cumplimiento de los mismo, pues por ello se da la supremacía constitucional en donde se debe cumplir con lo establecido por la Constitución de la República del Ecuador, ya que esta está por encima de cualquier otra norma, ya sea interna o externa.

2.4.1. Nociones Básicas sobre Identidad

El derecho a la Identidad es un derecho humano reconocido como fundamental e inherente al ser humano, puesto que permite el desarrollo de las personas dentro de la sociedad, este derecho además se instaure como autónoma ya que posee diferentes espectros que distinguen a una persona de otra, incluyéndose en este el derecho poseer un nombre y mediante este a obtener una identificación.

El origen etimológico de la palabra identidad viene del latín "idénticas", que figura a la identidad como el conjunto de rasgos propios de un individuo o una comunidad, es decir estos rasgos caracterizan a un sujeto o una colectividad de los demás.

El derecho dentro del contexto de estudio de la persona, ha determinado la identidad como un derecho innato de las mismas, al respecto Mia Harbitz y Bettina Boekle Giuffrida mencionan que, la identidad legal implica el ser ciudadano como el propio sentido de pertenencia y la capacidad que tiene para ejercer derechos y obligaciones, se puede entender como una condición mixta la cual se obtuvo por medio del registro de nacimiento o el registro civil, misma que otorga la identidad a una persona como el nombre y la nacionalidad y demás variables que son de identificación única y personal, como lo son los datos biométricos que están vinculados con el número único de identidad.⁴⁷

Estableciéndose concordancia en su totalidad con el pensamiento expuesto, se concluye que la identidad se define también como la capacidad que faculta la adquisición de derechos y obligaciones. Es decir, el poseer identidad propia y única permite suscribir a la identidad como en derecho inviolable de la persona; planteándose así, una serie de pretensiones que buscan hacer de la identidad un derecho homogéneo libre de discriminación al alcance de todos.

---

⁴⁷ Harbitz, Mia. y Boekle Bettina. *Gobernabilidad Democrática, Ciudadanía e Identidad Legal*, Banco Interamericano de Desarrollo. Washington D.C.: 2009. Pág. 5.

Para Valdés, M, la identidad dentro del marco explicativo del estado de derecho menciona que lo que identifica a una persona está constituido por varios elementos, como la religión, la ideología, idioma, cultura, familia, economía, estos y muchos otros no mencionados, son elementos que constituyen circunstancias sobre las que un individuo se basa para la construir su identidad y para ello es necesario que se haga de manera libre y adecuada, es decir sin presiones⁴⁸. Ya una vez identificada como es que se forma la identidad de una persona, se debe entender que esto se da mediante un proceso libre, es decir en base al desarrollo y desenvolvimiento que tenga una persona, es necesario nombrar que la identidad legal de un ser humano está estrechamente relacionada con su cultura, es decir con el entorno en el cual se estableció sea cual sean las razones.

2.4.2. La identidad en los niños recién nacidos

La identidad suele configurarse como un derecho fundamental reconocido en favor de las personas a fin de facultar su actuar político y social dentro del entorno en el cual se desarrolla, si bien es cierto este derecho suele desarrollarse durante toda la existencia de la persona que se atribuido este bien en favor de sus derechos.

Como enfatiza Benavente, P, la identidad puede puntualizarse como la propia conciencia que la persona tiene de ser ella misma y distinta a las demás, en relación con su entorno contiguo o más cercano, en nuestro caso político y cultural y por ende jurídico⁴⁹, en base a este argumento se identifica que la identidad de la persona se conforma de varios elementos externos intrínsecos de la sociedad. Entre ellos se diferencia los elementos que se generan a raíz de las relaciones familiares, culturales y legales; si bien es cierto, en base al contexto doctrinario resulta sumamente fácil determinar la identidad de una persona. Las relaciones familiares y culturales permiten que el recién nacido se identifique como parte de un colectivo diferente a otro, los hábitos y costumbres que estos adquieran permitirá crear una identidad sólida.

La divergencia surge al momento de determinar a identidad legal del neonato, pues hoy en día esta problemática se ha vuelto controversial. Puesto que se ha establecido en mesa de debate el orden de los apellidos que el menor debe llevar, excepcionalmente el Ecuador se ha caracterizado por ser una sociedad patriarcal tradicionalista. Durante décadas ha manejado la identidad del menor en base al apellido paterno pues su origen se remonta a Roma donde tenía superioridad la figura del Páter Familias que se instauraba como el miembro que dirigía el hogar y que por ende tenía la "patria potestas"

---

⁴⁸ Valdés, Marina. *Identidad y Estado de Derecho*. Núm. 7 Málaga: 2008, Pág. 104.

⁴⁹ Benavente, Pilar. *Identidad y contexto inmediato de la persona*. Anuario de la Facultad de Derecho de la Universidad Autónoma de Madrid. España: 2013. Pág. 107.

de los menores e incluso de su esposa. En este breve recorrido por la historia detectamos la figura machista que se manejaba en torno a la identidad. Desde aquella época la mujer ha sido subordinada a las decisiones del hombre de la familia, en la actualidad los grupos feministas han emprendido una ardua disputa por establecer igualdad de derechos y oportunidades con el fin de que mediante decisión mutua en la pareja se decida el orden de los apellidos, que el menor llevara.

Es prudente establecer que este criterio, desde la medida en que no se vulnere el interés superior del menor, pues se pone en tela de discusión la identidad de una persona que, aunque no pueda reclamar derechos está en la misma condición de ejecutarlos o accionarlos.

Fundamento este postulado en el tenor expuesto por Maggy Pérez, quien es portavoz del SEGIP Bolivia quien menciona que desde el momento en el que un niño o niña nace, tiene el derecho intrínseco a que se le otorgue su identidad, ya que es un derecho fundamental del ser humano, mismo que es necesario para ser beneficiario de los demás derechos que le corresponden por su naturaleza de ser humano. La identidad de una persona incluye, la fecha de nacimiento, el nombre, apellido, sexo, nacionalidad, estos deberán ser registrado en la cédula de identidad, pues esta constituya una prueba de la existencia legal de una persona después del certificado de nacido vivo y la partida de nacimiento, pues de esta manera se lo ve al individuo como un ser que ya forma parte de la sociedad, claro, debidamente caracterizado y diferenciado de los demás⁵⁰

La naturaleza de este derecho constriñe al ser humano la facultad de adquirir nuevos y mejores derechos desde el origen mismo de la identidad hasta su extinción.

2.5. El Derecho a la Identidad dentro del Sistema Legal Internacional y el Sistema Legal Ecuatoriano

El Derecho a la Identidad es un aspecto reconocido a nivel Nacional e Internacional, que tiene como finalidad brindar condiciones óptimas de desarrollo en favor de niños y adolescentes, en cuanto a los tratados Internacionales que destacan la peculiaridad de este derecho encontramos la Convención sobre los Derechos del Niño, quien en el artículo 7 se establece que el niño debe ser inscrito rápidamente después de su nacimiento, desde el momento en que nace, una persona se hace acreedora de sus derechos de identidad, como el nombre, nacionalidad y el conocer a sus padres en la medida que sea posible, además velarán por esta aplicación de derechos, que va conforme a su legislación nacional y las obligaciones que hayan sido contraídas en base

---

⁵⁰ Pérez, Maggy. El derecho a la Identidad de las y los niños recién nacidos. Noticias SEGIP. Bolivia: 2015. Recuperado 10 de junio del 2016.

a los instrumentos internacionales y en el artículo 8 ratifica este derecho pronunciado que los Estados Partes se comprometen a respetar el derecho del niño a preservar su identidad, incluidos la nacionalidad, el nombre y las relaciones familiares.⁵¹

Por su parte la Declaración Universal de los Derechos Humanos, en su artículo 6, establece que todo ser humano tiene derecho al reconocimiento de su personalidad jurídica, basada en su identidad, ya que es un derecho inherente al ser humano.

A breves rasgos se ha identificado que entre las normas nacionales e internacionales existe congruencia al momento de establecer medidas que precautelen el derecho a la identidad, en cuanto al sistema legal ecuatoriano la Constitución de la República del Ecuador reconoce que los niños, niñas y adolescentes tendrán el goce de derechos comunes del ser humano, además de los que les corresponden por su edad, es deber del estado reconocer y garantizar la vida, incluyendo el cuidado y protección desde la concepción, tienen derecho a una integridad física y psicológica, educación, a la sana convivencia familiar, salvo que esto sea perjudicial, a tener nombre, apellido, nacionalidad, en sí a la identidad⁵².

Dentro del mismo contexto legal el artículo 66 Núm. 28 se reconoce y garantiza a las personas el derecho a la identidad personal y colectiva, que incluye tener nombre y apellido, debidamente registrados y libremente escogidos, a fin de conservar, desarrollar y fortalecer las características materiales e inmateriales de la identidad, entre estas distinguiéndose tales como la nacionalidad, la procedencia familiar y las manifestaciones espirituales, culturales, religiosas lingüísticas, políticas y sociales, mediante este tenor también se pretende erradicar toda forma de violencia o discriminación relacionadas con la práctica cultural de la sociedad⁵³

Y, finalmente como último referente legal del Estado Ecuatoriano me permito citar la Ley Orgánica de Gestión de la Identidad y Datos Civiles e, cual establece en su artículo 1 que esta ley tiene como objetivo, garantizar el derecho a la identidad de las personas, a su vez normar y regular la gestión y el registro de los hechos y actos relativos al estado civil de las personas y su identificación, en el artículo 3 se establece que se debe asegurar el correcto ejercicio del derecho a la identidad de las personas y el artículo 4 en

---

⁵¹ Convención sobre los Derechos del Niño.

⁵² Constitución de la República del Ecuador. Corporación de Estudios y Publicaciones. Quito: 2008. Pág. 34

⁵³ Constitución de la República del Ecuador. Corporación de Estudios y Publicaciones. Quito: 2008. Pág. 50.

su numeral 4, se detalla que el estado ecuatoriana garantizará a todas las personas el derecho a la identidad, sin importa su condición migratoria.⁵⁴

En base a los artículos expuestos con anterioridad deducimos que garantizar y precautelar el derecho a la integridad tanto en niñas, niños, adolescentes y personas adultas, es una prioridad, por parte del Estado, he aquí que se refleja a la persona no como objeto de aplicación sino como el medio idóneo por el cual se pretende plasmar un sistema de gobiernos equipara y comprometido con el desarrollo igualitario y progresivo en favor de la igualdad de géneros. Actualmente, se ha tratado de concebir que el pasado se ha quedado atrás para formar parte de un futuro integrador donde la igualdad es garantismo social los ecuatorianos y ecuatorianas.

2.6. Naturaleza del Derecho a la Identidad

Todo ser humano tiene derecho a la identidad pues esta es perteneciente a los atributos de la persona y a la dignidad de la misma, esta es indisoluble, no comerciable, y su debido cumplimiento y ejercicio debe ser garantizado por los estados, pues sirve para que el ser humano pueda acceder a sus demás derechos.

III. EL ORDEN DE LOS APELLIDOS CON RELACIÓN A LOS DERECHOS DE LA MUJER Y EL GARANTISMO DE LA IDENTIDAD LEGAL DEL NEONATO

3.1. Antecedentes

A lo largo de la historia varios sociólogos, juristas e investigadores han dedicado su trabajo a identificar el origen del apellido como atributo inherente al individuo. Tomándose de referencia a Roma, como uno de los principales antecedentes históricos donde se desarrolló el derecho a tener un apellido como modo de identificación y distinción de otra gens. En la Antigua Roma se manejaba la figura del “páter familias” para la asignación del apellido, la única excepción en la que el recién nacido podía llevar el apellido de la madre era cuando en el hogar no existía un varón como cabeza de hogar, en estos casos la legislación romana aceptaba la efigie de “mater familias”.

La identidad como parte de un derecho fue reconocida en el año de 1989 cuando se incorporó a la Convención de los derechos del niño, es por ello que los estados partes están obligados a que se dé su cumplimiento a carta cabal por medio de los tratados internacionales y los estados que son propios de cada país pues deben garantizar de manera óptica que al momento del nacimiento de un niño o niña se le otorgue su

---

⁵⁴ Ley Orgánica de Gestión de la Identidad y Datos Civiles. Corporación de Estudios y Publicaciones. Quito: 2016. Pág. 4.

identidad y que en ella conste su nombre, apellido, nacionalidad y el parentesco familiar, al momento que se le otorga el nombre se establece la filiación con sus padres.

Para el autor Sessarego Fernández la identidad, es la diferenciación que se da entre una persona y otra mediante el apellido, pues en ocasiones los nombres pueden ser más comunes que los apellidos, es así que significa el derecho de ser uno mismo y no otro⁵⁵. Actualmente, el apellido se instaure como la filiación que posee una familia para distinguirse de otra dentro de la sociedad; en estas últimas décadas el orden de los apellidos en el recién nacido ha causado controversias a nivel social, la mayoría de países Europeos han adoptado por permitir que los padres escojan el orden de los apellidos de manera voluntaria. En el año de 1999, la legislación española permitió cambiar el orden de los apellidos estableciéndose que el apellido materno podrá anteceder al apellido paterno. Posteriormente Portugal también adoptó esta norma y estableció lo siguiente: que en referencia a sus apellidos se otorgara primero el impartido por la madre; para luego, establecerse el del padre.

El estatuto francés, por su parte, alude que se podrá escoger o transmitir el apellido bien del padre o de la madre de manera autónoma o previa decisión de los dos en el orden en que los progenitores decidan.

Bélgica tiene la particularidad de brindar a la persona solamente un apellido, siempre y cuando se del padre. Puesto que este detalle fue adoptado del Código Napoleónico. Sin embargo, a la mujer se le otorgó la posibilidad de requerir, por medio del Ministerio del Interior, a registrar a su descendiente con su apellido en los casos cuando esta sea madre soltera o a enviudado antes del nacimiento del menor.

El primer antecedente que dio génesis a este proceso en América Latina fue Chile quien, en el año 2008, la norma optó por dejar en libre albedrío que las parejas puedan elegir el orden de los apellidos para inscribir a sus hijos, el único requisito previo es que esta decisión sea consensuada y en el momento de la inscripción se encuentren presentes los padres.

En el año de 2013, el Poder Ejecutivo Uruguayo mediante decreto reglamentario de la ley 19.075 aprobó habilitar el matrimonio homosexual y la realización de cambios en la inscripción de hijos. La norma suscribe que se podrá alterar el orden de los apellidos mediante la competencia de ambos padres y previa presentación de una declaración juramentada donde se ratifique el no tener hijos anteriores. En los casos donde la inscripción sea por parte de un matrimonio homosexual y los padres no estén de acuerdo con el orden de los apellidos se realizará un sorteo entre los apellidos de ambos padres.

---

⁵⁵ Fernández Sessarego, Carlos. Derecho a la Identidad Personal. Buenos Aires. Astrea de Alfredo y Ricardo de Palma 1992.

En el Ecuador la Convención de los Derechos del Niño en su artículo 8, numeral 1 establece que los estados partes deben preservar la identidad, incluida en ella la nacionalidad, el nombre y las relaciones con la familia a la que pertenece, todo esto de acuerdo a la ley⁵⁶.

3.2. Caso Satya (Vulneración de derecho en la Unión de Hecho)

Satya es una niña que ha hecho historia para el derecho en el Ecuador, pues en base a ella se da la problemática de la filiación en una unión de hecho, este caso se dio por una pareja de mujeres originarias de Reino Unido las cuales son Helen Bicknell y Nicola Rothon, mismas que llevaban una relación de años, por tal motivo juntaron sus vidas en unión civil en su país de origen, tiempo después viajan a Ecuador en donde se ratifica la unión de hecho de la pareja, la cual tenía planes de formar una familia, recurriendo a técnicas de reproducción asistida, por parte biológica de Nicola Rothon nace una niña a la que ambas llaman Satya, el conflicto se da cuando se acercan a la inscripción de la niña, pues en el Registro Civil niega la posibilidad de inscribirla con los apellidos de ambas madres por los requisitos ya establecidos. Por su parte el registro civil quería considerar a Nicola como una madre soltera, pero no se dio paso a esta petición ya que ella en concordancia con su pareja decidieron planificarla⁵⁷.

El objetivo de esta pareja era que la niña quedara inscrita con el nombre de Satya Amanía Bicknell Rothon, in embargo el director del Registro Civil se niega, argumentando que deben cumplirse ciertos requisitos para que se de la inscripción, en la cual consta que los apellidos deben ser designados de acuerdo al padre y a la madre, obtienen la misma negatividad por parte del Director Nacional de Asesoría Jurídica, ante esta negatividad la pareja siente que sus derechos han sido vulnerados y que esto no debía ser admitido en un estado garantista de derechos como lo es el Ecuador.

En un mundo de los organismos no gubernamentales y de las instancias oficiales que se dedican a la defensa de los derechos humanos se suele emplear una curiosa expresión para denominar a los derechos de las mujeres, refiriéndose a ellos como los derechos humanos de las mujeres. Tal conceptualización de sub o extra humanidad ha llevado a investigadoras y defensoras de las mujeres de distintos países a una reflexión propositiva en torno de las raíces patriarcales de la praxis de los derechos humanos y su significado hoy en día para las mujeres del planeta.⁵⁸

---

⁵⁶ Convención de los Derechos del Niño, 2018

⁵⁷ Corte Constitucional del Ecuador, caso 0027-09- AN

⁵⁸ Maier, Elizabeth. "La mujer frente a los derechos humanos". Política y Cultura. México: 1992. p. 35.

La pareja dio a conocer arios derechos que les fueron vulnerados, como el derecho a la igualdad en la constitución, el derecho a una familia, la aplicación directa de la supremacía constitucional. Pues la constitución de este país garantiza a los niños, niñas y adolescentes el derecho a la identidad y a una familia. Es importante mencionar que los derechos de Satya debían estar protegidos por el interés superior del niño.

Lo que establece la Constitución del Ecuador es que todos son iguales ante la ley, por tal motivo no debió darse una vulneración de derechos, que se les fueron negados por ser una pareja homosexual, pues fueron tratados de diferente manera a la que se procede con una pareja heterosexual, aunque el registro civil no contaba con una ley para proceder en esta inscripción, no quita su responsabilidad de hacer cumplir los derechos.

También se argumenta que existió una vulneración al negar a Satya el derecho de una familia, se hizo un atentado a su identidad, al no dar paso a su inscripción también se incumplió con la supremacía constitucional, siendo la constitución la norma jerárquica que esta por encima de las demás. En concordancia al código civil, el cual establece que el existir hijos nacidos bajo la unión de hecho, pasan a ser reconocidos por los convivientes, es así que también se presentó una vulneración de derechos.

Para finalizar con este caso, se concluye que la unión de hecho al no tener limitaciones y darse su manifestación, se da la aceptación de los diversos tipos de familia en el Ecuador, dejando así una grieta para que se dé una obligación normativa, la cual carezca de coerción entre normas, con el objetivo de salvaguardar la seguridad en el marco jurídico del país.

3.3. El orden de los apellidos en el Sistema Legal Ecuatoriano según la Ley Orgánica de Gestión de la Identidad y Datos Civiles

El año 2016 para el Ecuador se ha instituido como un año crucial, puesto a que marca un antes y un después en los procesos legales de identidad y datos civiles de la población, hacemos así referencia a la nueva Ley Orgánica de Gestión de la Identidad y Datos Civiles, en este apartado de la investigación identificamos el procedimiento que se debe seguir para la inscripción de la identidad del neonato dentro de la jurisdicción ecuatoriana, la Ley Orgánica de Gestión de la Identidad y Datos Civiles en el artículo 37, el cual suscribe que los apellidos serán el primero de cada uno de los padres y precederá el apellido paterno al materno.

En este primer apartado se encuentra aún presente la figura del páter familias, es decir sigue siendo el apellido paterno el emblema que otorga la identidad y la distinción del menor dentro del artejo social. Se observa también la figura materna como elemento de la identidad, pero desde un actuar pasivo; y continúa según Ley Orgánica de Gestión

de la Identidad y Datos Civiles establece que el padre y la madre que estén en común acuerdo, podrán cambiar el orden de los apellidos al momento de la inscripción, siendo así que el apellido de la madre preceda al del padre, pero el orden que la pareja haya establecido para el primer hijo se mantendrá para toda la descendencia de este vínculo matrimonial⁵⁹.

El presente postulado tiene como fin equiparar el desarrollo de los derechos que poseen los progenitores sobre el menor, hablar de este principio como un principio de equidad de género dentro de un Estado garantista de derechos suena congruente. Por tanto, ya no se habla de letra muerta sino de una aplicación directa e inmediata de la norma y desde este punto de vista, dicha premisa no afecta de ninguna manera la identidad del menor. Puesto que no existe transgresión hacia el derecho que posee el menor o la norma que vela por su interés superior.

Ley Orgánica de Gestión de la Identidad y Datos Civiles indica que, si se da una sola filiación, se le asignarán ambos apellidos del progenitor que haga la inscripción, en el caso de que el progenitor o progenitora tenga un solo apellido se le asignarán dos veces el mismo. Es menester nombrar que el informe estadístico de nacido vivo o su equivalente, deberá contener el orden de los apellidos en conformidad con los preceptos que anteceden.⁶⁰

En este último tenor identificamos las figuras en las que el menor llevará el apellido de sus o su progenitor respectivamente. Se ratifica también que el informe del nacido deberá llevar el orden de los apellidos conforme la decisión previa de los padres y acorde a los requisitos solicitados con anterioridad.

CONCLUSIONES

Al término de esta investigación se puede concluir que los derechos de la mujer que han sido vulnerados por tantos años, han ido evolucionando junto con la sociedad pues han adquirido mayor importancia en la normativa legal relacionándose con los principios de igualdad y equidad de género, con el objetivo de erradicar toda discriminación se pueda dar de un grupo contra otro, como era en la antigüedad, ya que siempre se veía a las mujeres como seres inferiores, impidiéndoles su educación, o el acceso a un trabajo digno, limitándolas a salir de sus casas y el estar siempre al frente del cuidado de sus hijos, impidiéndoles crecer como mujeres que puedan contribuir en el desarrollo económico y social de un país.

---

⁵⁹ Ley Orgánica de Gestión de Identidad y Datos Civiles, 2016.

⁶⁰ Ley Orgánica de Gestión de la Identidad y Datos Civiles. Corporación de Estudios y Publicaciones. Quito: 2016. Pág. 11.

El Ecuador al ser un estado garantista de derecho vela por su cumplimiento, otorgando a todos los seres humanos las mismas oportunidades y derechos, sin hacer distinción alguna por sus características individuales como el sexo, el género, ideología política, cultura, costumbres, entres otros, ya que ante la ley y la constitución todos los seres humanos son iguales, es por ello que se debe dar la supremacía constitucional en la cual se establece que la constitución esta por encima de toda norma, pues al garantizar el desarrollo de los derechos de la mujer se garantiza el derecho de familia en todo estado.

Así también el estado garantiza los atributos de la persona que son inherentes al ser humano, en ellos se encuentra la identidad, la cual debe estar formada por el nombre, apellidos, nacionalidad, parentesco familiar ya que de esa manera se establece la filiación al momento de la inscripción en el cual se deberá establecer el orden de los apellidos que llevará el menor, este orden debe estar de acuerdo al interés superior del niño. El orden de los apellidos dentro del contexto legal no genera impacto alguno, la pretensión de la norma desde la visión de muchas legisladoras procura terminar con el sistema patriarcal machista que establecía al hombre como el cooperador financiero y establecer a la progenitora como el ente llamado a otorgar la identidad al menor debido a que este suele identificarse más con el apellido materno adoptando una filiación privativa.

En el Ecuador se puede dar el común acuerdo entre progenitores para el orden de los apellidos al momento de la inscripción del niño o niña, con esto se pretende alcanzar una igualdad de derechos entre hombres y mujeres con respecto a la identidad, siendo preciso el indicar que la mujer y su derecho como un igual legal en la inscripción de un neonato, es el derecho progresivo de la identidad, pues es ella quien pare, por ende es ella quien trasmite vida e identidad y es ella quien genera una verdadera identidad personal en la sociedad.

Bibliografía

Aguilar, Juan Pablo. Neoconstitucionalismo en el Ecuador una Mirada al Jurista Ingenuo". Vol. 13. Iuris Dictio, Ecuador: 2013.

Alexy, R., Teoría de los derechos fundamentales, Madrid, CEC, 1993, p.111. Trad. Ernesto Garzón Valdés.

Arrupe, Elena, Igualdad, Diferencia y Equidad En El Ámbito De La Educación, Argentina, 2011.

Ávila, Santamaría Ramiro, La constitución del 2008 en el contexto andino. Análisis Baqueiro Rojas, Edgard y Buenrostro Báez, Rosalía. Derecho civil. Introducción y personas. México. Oxford. 2004.

Beltranena Valladares de Padilla, María Luisa. Lecciones de derecho civil. Personas y familia. Guatemala. IUS-ediciones, 2008. Quinta Edición.

Benavente, Pilar. Identidad y contexto inmediato de la persona. Anuario de la Facultad de Derecho de la Universidad Autónoma de Madrid. España: 2013.

Bernales Ballesteros Enrique. Derechos Humanos de las Mujeres. Aproximaciones Conceptuales. Movimiento Manuela Ramos - UNIFEM Serie: Mujer y Derechos Humanos. Lima - Perú. 1996.

Bolívar Jiménez y Elvia Peláez. Tesis. Diagnostico participativo con enfoque de género de San Pedro de Chiguaza, 2011.

Bonnetcase, Julien. Tratado Elemental de Derecho Civil. (Parte A). Volumen 1. México. Editorial Harla, 1997. Pág. 103

Cabanellas, G. "Diccionario Jurídico Elemental". 20ª Edición. Heliasta. Buenos Aires: 2011.

Castillo Córdova, Luis, Derechos fundamentales y procesos constitucionales Editora Jurídica Grijley, Lima, 2008.

Código Civil del Ecuador, 2016

Comité de América Latina y el Caribe para la Defensa de los Derechos de la Mujer, 2018.

Constitución de la República del Ecuador, 2008

Constitución de la República del Ecuador. Corporación de Estudios y Publicaciones. Quito: 2008.

Convención Americana de Derechos Humanos, 1969.

Convención de los Derechos del Niño, 2018

Convención sobre la Eliminación de todas las formas de Discriminación Contra las Mujeres, 2002.

Corte Constitucional del Ecuador, caso 0027-09- AN

Cumbre del Milenio, 2005.

Cumbre Mundial Sobre el Desarrollo Social, 2003.

De La Torre, Carolina, 2001, Las identidades, una mirada desde la psicología, La Habana: Centro de Investigación y Desarrollo de la cultura cubana Juan Marinello.

Declaración Universal de los Derechos Humanos, 2015

Del Mazo, C. "Atributos de la personalidad". Universidad de Buenos Aires. Facultad de Ciencias Sociales. Argentina: 2011.

Fernández Sessarego, Carlos. Derecho a la Identidad Personal. Buenos Aires. Astrea de Alfredo y Ricardo de Palma 1992.

Ferrajoli, Luigi. "Teoría de las normas jurídicas". Ariel. 1ª Edición. Madrid: 1995.

Gallón, Giraldo. "El acto Jurídico y sus efectos en el Derecho. 1ª Edición. Editorial del Valle. Cali: 2008.

González, Manuel. "Análisis Del Principio De Igualdad Ante La Doctrina Y La Jurisprudencia Comparada". Ecuador: 2011.

Guastini, Ricardo, "La constitucionalización del ordenamiento jurídico: el caso italiano", en M. Carbonell (ed.), Neoconstitucionalismo, Madrid, Trotta, 2009.

Harbitz, Mia. y Boekle Bettina. "Gobernabilidad Democrática, Ciudadanía e Identidad Legal". Banco Interamericano de Desarrollo. Washington D.C.: 2009.

Ley Orgánica de Gestión de la Identidad y Datos Civiles. Corporación de Estudios y Publicaciones. Quito: 2016.

Ley Orgánica de Identidad, Gestión y Datos Civiles, 2016.

Maier, Elizabeth. "La mujer frente a los derechos humanos". Política y Cultura. México: 1992.

Mora, Luis, Igualdad Y Equidad De Género, Volumen I. 2006.

Nogueira, Humberto. "El derecho a la igualdad ante la ley, no discriminación y acciones positivas". Vol. 13. Núm. 2. Revista de Derecho. Chile: 2006.

ODM: Objetivos de Desarrollo del Milenio 2015: Propósitos de desarrollo humano que tratan problemas de la vida cotidiana.

Organización de las Naciones Unidas (2015). "17 Objetivos para Transformar al Mundo".

Recuperado 7 de junio del 2016.

Pérez, Maggy. El derecho a la Identidad de las y los niños recién nacidos. Noticias SEGIP. Bolivia: 2015. Recuperado 10 de junio del 2016.

Rawls, John. "Justicia como Equidad". Vol. 5 Núm. 13. Revista española de control externo. España: 2013.

Rodríguez, Yuridia. "Los derechos sexuales de las y los jóvenes en el contexto jurídico nacional e internacional. IUS. Revista del Instituto de Ciencias Jurídicas de Puebla A.C. México: 2007.

Rosa María, Derecho a la Identidad, UNAM, México, 2016, pág. 3.

Sánchez Viamonte, Carlos, El poder constituyente, Buenos Aires, Bibliográfica Argentina, 1957.

UNESCO, "Igualdad de Género", Tomado el 21 de diciembre del 2018.

Unicef, La Educación y la Equidad, Ecuador, 2015.

Valdés, Marina. "Identidad y Estado de Derecho. Núm. 7 Málaga: 2008.

Veintimilla, Diego. "Logros y desafíos de las reivindicaciones de género en la Revolución Ciudadana: La Plataforma de Acción Beijing". Quito: 2015.