56

Fecha de presentación: febrero, 2022

Fecha de aceptación: mayo, 2022

Fecha de publicación: junio, 2022

PAPEL DE LA ENSEÑANZA

DEL DERECHO INDÍGENA EN LA FORMACIÓN DE LOS FUTUROS ABOGADOS

THE ROLE OF INDIGENOUS LAW EDUCATION IN THE TRAINING OF FUTURE LAWYERS

Lola Ximena Cangas Oña¹

E-mail: ur.lolacangas@uniandes.edu.ec

ORCID: <https://orcid.org/0000-0001-5599-8689>

Janeth Ximena Iglesias Quintana¹

E-mail: janethiglesias@uniandes.edu.ec

ORCID: <https://orcid.org/0000-0001-7861-4676>

Eduardo Luciano Hernández Ramos¹

E-mail: ur.eduardohernandez@uniandes.edu.ec

ORCID: <https://orcid.org/0000-0001-9577-3783>

¹ Universidad Regional Autónoma de Los Andes. Ecuador.

Cita sugerida (APA, séptima edición)

Cangas Oña, L. X., Iglesias Quintana, J. X., & Hernández Ramos, E. L., (2022). Papel de la enseñanza del derecho indígena en la formación de los futuros abogados. *Revista Universidad y Sociedad*, 14(S3), 555-565.

RESUMEN

La enseñanza del derecho indígena, constituye un referente estratégico, para la juventud universitaria en su desarrollo socio, jurídico enmarcado en la interculturalidad, dando herramientas suficientes para que los abogados tengan desarrolladas competencias que den solución a los diversos problemas para un país multicultural como es Ecuador. Esta enseñanza constituye una necesaria adición en su educación profesional para la creación y el desarrollo de destrezas en la solución a conflictos relacionados con el Derecho Indígena. En Ecuador no se clarifica la competencia y jurisdicción, por el desconocimiento todavía existente, siendo necesario que se realice la socialización de las leyes conexas. En el presente trabajo se aplicó métodos de investigación inductivo, deductivo, analítico, histórico lógico, se fundamentó teóricamente, las técnicas aplicadas encuestas, observación directa y entrevistas. Como resultados se determinó la necesidad de socializar los cambios jurídicos y constitucionales, en los estudiantes de la carrera de Derecho y la sociedad.

Palabras claves: Enseñanza del derecho, formación de abogados, Derecho Indígena, diversidad cultural.

ABSTRACT

The teaching of indigenous Law constitutes a strategic reference for university youth in their socio-legal development framed in interculturality, giving lawyers sufficient tools to develop skills that provide solutions to the various problems for a multicultural country such as Ecuador. Furthermore, this teaching constitutes a necessary addition to their professional education for the creation and development of skills to solve conflicts related to Indigenous Law. In Ecuador, competence and jurisdiction are not clarified due to the lack of knowledge still existing, which is necessary to socialize the related laws. In the present work, inductive, deductive, analytical, and historical-logical research methods were applied, with theoretical foundations, surveys, direct observation and interviews. As a result, it was determined the need to socialize the legal and constitutional changes, in the students of the career of Law and the society.

Keywords: The teaching of law, professional training of lawyers, Indigenous law, cultural diversity.

INTRODUCCIÓN

La educación superior en la actualidad es el resultado del Desarrollo cronológico de la enseñanza aprendizaje desde la concepción moderna de la formación a un profesional dentro del contexto que llevara necesariamente a derribar muros, mitos, creencias y actitudes cimentadas en la costumbre arraigada de transmitir conceptos a una generación que ya no requiere estas formas de aprender y necesita que se les dé respuestas a sus propias necesidades (Clavijo, 2020).

En la actualidad las formas organizativas convencionales han sido sustituidas por docencia virtual, a distancia o remote, se han habilitado repositorios con recursos educativos abiertos relacionados con este tipo de metodologías educativas y se han organizado seminario vía web conocidos como webinars, la necesidad de pasar de la enseñanza al aprendizaje hace reflexionar el tema en las aulas universitarias desde las exigencias de la educación para el siglo XXI, lo que reclama un currículo y estrategias didácticas con procesos abiertos, flexibles y transdisciplinarios, que integra la misma al estudio del Derecho entrelazando con la interculturalidad, siendo en los países latinoamericanos la base fundamental del crecimiento jurídico. (Macazana, 2013)

Es importante que la academia de respuesta a los profesionales del Derecho la formación dar respuestas, jurídicas, estratégicas a la diversidad de problemas que se generan en las diversas comunidades. El Derecho indígena al ser una ciencia jurídica, antropológica y social es importante que los profesionales sean formados con el desarrollo de competencias exclusivas y amplias para dar respuesta.

Es de vital importancia que las carreras de Derecho de Latinoamérica desarrollen este estudio y preparación con esta competencia jurídica a sus profesionales del Derecho, es importante que los estudiosos del derecho den respuesta desde su formación a problemas que se derivan del Derecho Indígena, ya que esta ciencia tiene su particularidad de ser multicausal, esa particularidad como característica ha hecho que al momento de aplicar este derecho indígena, la comunidad quede con más interrogantes de aciertos.

El modelo de la dinámica del proceso de formación de la identidad cultural universitaria revela una nueva alternativa epistemológica en la formación de profesionales y en la búsqueda de la legitimidad de la Educación Superior en los contextos mediatos e inmediatos, en tanto se sustenta en el reconocimiento de los sujetos implicados en los procesos universitarios y de los que reciben el impacto de estos la sociedad.

En el libro Derecho Indígena y Derechos Humanos en América Latina, describe que:

Pocas son las constituciones de América Latina que hacen referencia a sus poblaciones indígenas, y en todo caso estas referencias son recientes, en numerosos países, con o sin referente en los textos constitucionales, existen legislaciones específicas relativas a la protección o tutelaje de las comunidades indígenas en general, o en lo particular en relación con los problemas de la tierra, de la administración de justicia, del trabajo o de la educación y la cultura (Stavenhagen, 1990).

La investigación realizada, revela la importancia de una búsqueda de la identidad cultural universitaria desde una perspectiva holística, así como la necesaria relación dialéctica existente entre la unidad y la diversidad. Se demuestra que la búsqueda de una identidad cultural universitaria está dada en lograr con un alto nivel de abstracción, la síntesis de la diversidad de cultura presentes en los sujetos que dinamizan los procesos en la Educación Superior.

Se demuestra que, en el proceso formativo universitario como objeto de estudio, se manifestaron insuficiencias epistemológicas que sustentan la necesidad de una nueva construcción científica, en función de buscar una mayor legitimidad de los procesos de pertinencia e impacto social de las universidades en sus contextos propios. Lo cual significa una mayor participación de los estudiantes en los procesos universitarios, en la búsqueda de una integración axiológica cultural universitaria a partir de una voluntad del sentido de pertenencia de estos a los procesos de las instituciones en las cuales se forman.

A partir de la fundamentación epistemológica de los procesos formativos de profesionales en función de la búsqueda de una identidad cultural universitaria, se reconoce el valor de la relación dialéctica existente y que discurre en todo el proceso entre la unidad y la diversidad cultural universitaria. Lo que significa el carácter inclusivo del proyecto formativo propuesto.

La presente propuesta curricular busca convertirse en un aporte conceptual y metodológico a la carrera de Derecho en la Universidad Regional Autónoma de los Andes (UNIANDES) y posteriormente al resto de la enseñanza del Derecho en las universidades ecuatorianas.

Esta propuesta es el fruto del estudio previo de la situación y las necesidades de los estudiantes requeridos para su formación profesional en el contexto de la multiculturalidad y plurinacionalidad establecidos en la Constitución, siendo la Cátedra Latinoamérica de Derecho Indígena

con enfoque en los Derechos Humanos, con un contexto latino y un modelo constructivista, conectivista.

MATERIALES Y MÉTODOS

En el proyecto formativo de la Universidad, se concretan categorías sustentadas en el modelo teórico que van dirigidas a la contextualización de sus procesos de pertinencia e impacto social (formación, investigación y extensión) y que a su vez se legitiman en los sujetos implicados internos (estudiantes) y externos (la sociedad), siendo posible generalizarlas a otros centros de Educación Superior en el país y en el continente.

Para la UNO, los derechos indígenas son:

Aquellos derechos que existen en reconocimiento de la condición específica de los pueblos indígenas. Esto incluye no solamente la mayoría de los derechos humanos básicos de supervivencia e integridad física, sino también la preservación de su tierra, lengua, religión y otros elementos de la herencia cultural que constituyen su existencia como pueblo. Los derechos indígenas pueden ser defendidos por las organizaciones sociales, o formar parte de la legislación nacional al establecer una relación entre un gobierno y el derecho a la autodeterminación entre los pueblos indígenas que habitan dentro de sus fronteras, o en el derecho internacional como una protección contra la violación de parte del gobierno o grupos privados. Organización de las Naciones Unidas, (Naciones Unidas, 2007)

Así mismo hace una declaración y establece que:

Un marco universal de estándares mínimos para la supervivencia, dignidad, bienestar y derechos de los pueblos indígenas del mundo. También aborda tanto los derechos individuales como colectivos, los derechos culturales y a la identidad, el derecho a la educación a la salud, al empleo, al idioma y otros. Prohíbe la discriminación contra los pueblos indígenas y promueve su participación efectiva y plena en todo aquello que los atañe. Asimismo, garantiza su derecho a ser diferentes y a aspirar a sus propias prioridades en materia de desarrollo económico, social y cultural. De manera explícita, la declaración alienta al establecimiento de relaciones armoniosas y cooperativas entre los Estados y los pueblos indígenas, la Organización de las Naciones Unidas, (Naciones Unidas, 2007).

La Justicia indígena ésta contemplado en la Norma Suprema, en su Capítulo Cuarto, de la Función Judicial, en donde se incluye en la sección segunda a la justicia indígena y en su Art. 171 prescribe:

Las autoridades de las comunidades, pueblos y nacionalidades indígenas ejercerán funciones jurisdiccionales,

con base a sus tradiciones ancestrales y su derecho propio, dentro de su ámbito territorial, con garantía de participación y decisión de las mujeres. Las autoridades aplicarán normas y procedimientos propios para la solución de sus conflictos internos y que no sean contrarios a la Constitución y a los derechos humanos reconocidos en instrumentos internacionales.

El Estado garantizará que las decisiones de la jurisdicción indígena sean respetadas por las instituciones y autoridades. Dichas decisiones estarán sujetas al control de constitucionalidad... (Ecuador. Asamblea Nacional Constituyente, 2008)

La justicia indígena entonces se imparte con autoridades propias de cada comunidad, pueblo o nacionalidad, de manera gratuita, de manera oral y en su propia lengua, con su propio procedimiento especial, con aplicación de normas propias del derecho consuetudinario, en base a los sistemas jurídicos propios de cada pueblo o comunidad, aplican sanciones de orden o carácter social, curativo, para permitir la reintegración y la rehabilitación instantánea de los acusados, en busca de la restitución inmediata de la armonía y la paz colectiva, los habitantes participan en la toma de sus decisiones y en el propio ajusticiamiento.

Pero vemos que, en la práctica, si bien los indígenas piensan que, con castigos aplicados a una persona, esta se va a arrepentir, reconocer su error y no volver a repetirlo, por lo contrario, lo que sucede es que el concepto de justicia indígena se lo va mal entendiendo y se lo debe aplicar con mínimo respeto a principios consagrados en la misma Constitución y en Tratados Internacionales sobre derechos humanos, como el de la vida misma, integridad física de la persona, el debido proceso.

Los conceptos de jurisdicción y competencia aplicadas al ámbito del Derecho Indígena resultan ser completamente diferentes, en tanto y en cuanto al interior de este Derecho no podemos hablar de casos de fuero, ni de diversos tipos de jueces, con supremacía de unos sobre otros, sino más bien de diversos niveles, acorde eso si a las particularidades del caso a tratar.

Una vez clarificados los efectos del artículo 1 de la Constitución del Ecuador (Ecuador. Asamblea Nacional Constituyente, 2008), al reconocer al Ecuador como un "Estado plurinacional, intercultural y unitario", se considera preciso proferir una mirada de reflexión integral y articulada que armonice y concuerde los dispositivos normativos del sistema jurídico constitucional local con el orden jurídico convencional e internacional de los derechos humanos.

Con la aprobación del Convenio 169 de la Organización Internacional del Trabajo (OIT) sobre “Pueblos indígenas y tribales en países independientes” (Organización Internacional del Trabajo, 1989), los países latinoamericanos han ido poco a poco modificando su legislación nacionales, incorporando cambios como el reconocer las prácticas y costumbres del derecho indígena, la concepción monista del derecho y ha habido una tendencia al reconocimiento de la multiculturalidad y plurinacionalidad lo que tiene como consecuencia el reconocimiento implícito del pluralismo jurídico.

En esa línea de pensamiento, es menester remitirse al artículo 8 del Convenio 169 de la Organización Internacional del Trabajo, (OIT) (Organización Internacional del Trabajo, 1989), en la parte relativa a los derechos que asisten a los pueblos para la conservación de sus formas de organización y ejercicio de su autoridad. El numeral 2 establece que:

Dichos pueblos deberán tener el derecho de conservar sus costumbres e instituciones propias, siempre que estas no sean incompatibles con los derechos fundamentales definidos por el sistema jurídico nacional ni con los derechos humanos internacionalmente reconocidos. Siempre que sea necesario, deberán establecerse procedimientos para solucionar los conflictos que puedan surgir en la aplicación de este principio. (Organización Internacional del Trabajo, 1989)

Por su parte, el numeral 1 del Art. 9 del mencionado Convenio establece que:

En la medida que ello sea compatible con el sistema jurídico nacional y con los derechos humanos internacionalmente reconocidos, deberán respetarse los métodos a los que los pueblos interesados recurren tradicionalmente para la represión de los delitos cometidos por sus miembros. (Organización Internacional del Trabajo, 1989)

No obstante, el Convenio 169 de la OIT no es el único instrumento Internacional que instituye regulaciones en la materia, hay otros como la Convención Internacional para la Eliminación de todas las Formas de Discriminación Racial (1965), la Convención Internacional sobre Derechos Económicos, Sociales y Culturales (1966), la Declaración de las Naciones Unidas sobre los Derechos de las Personas Pertenecientes a Minorías Étnicas, Religiosas y Lingüísticas (1992), la Declaración Universal de la UNESCO sobre Diversidad Cultural (2001), la Convención de la UNESCO sobre la Protección y Promoción de la Diversidad de las Expresiones Culturales (2005), la Declaratoria de Naciones Unidas de la Segunda Década de los Pueblos Indígenas 2005-2015 y la Declaración

Universal sobre los Derechos de los Pueblos Indígenas (2007) (Mato, 2015).

El tema del pluralismo atraviesa diferentes etapas de la historia occidental, en los mundos medieval, moderno y contemporáneo, insertándose en una compleja multiplicidad de interpretaciones, posibilitando enfoques marcados por la existencia de más de una realidad y por la diversidad de campos sociales con particularidades propias. Si bien pueden ser identificadas numerosas doctrinas en el pluralismo de tenor filosófico, sociológico o político, el pluralismo jurídico no deja de ser importante, ya que comprende muchas tendencias con orígenes diferenciados y características singulares, comprendiendo el conjunto de fenómenos autónomos que no se reducen entre sí (Wolkmer, 2003).

Se puede considerar una nueva interpretación de la naturaleza del pluralismo, o sea, su especificidad no está en negar el Derecho gubernamental, sino en reconocer que éste apenas es una de las muchas formas jurídicas que pueden existir en la sociedad. De este modo, el pluralismo legal cubre no solamente prácticas independientes, con relación al poder actual, sino también prácticas normativas formales y prácticas. La pluralidad envuelve la coexistencia de órdenes jurídicas distintas que definen o no las relaciones entre sí. El pluralismo puede tener como meta, prácticas normativas autónomas y auténticas por diferentes fuerzas sociales o manifestaciones legales plurales, reconocidas e incorporadas por el Estado. (Macazana, 2013a)

El pluralismo jurídico como proyecto alternativo para espacios periféricos del capitalismo latinoamericano presupone la existencia y articulación de determinados requisitos, para lo cual debemos observar: a) la legitimidad de los nuevos sujetos sociales, b) la democratización y descentralización de un espacio público participativo, c) la defensa pedagógica de una ética de la solidaridad, d) la consolidación de procesos conducentes a una racionalidad emancipatoria. (Wolkmer, 2018)

El reconocimiento del pluralismo jurídico está enmarcado en la discusión de la evolución de las comunidades invisibilizadas dentro de un estado mono político, las mismas que sin necesidad del estado convivían y tenían su ordenamiento jurídico, estudios que reflejaron dos periodos del desarrollo del pluralismo, el primero, el periodo del colonialismo y la expansión del capitalismo en Europa, que produjo en las comunidades, pueblos y nacionalidades indígenas una época oscura, que se puede semejar a la censura de conocimiento ancestral, tanto de forma religiosa como del derecho que era innato de estos pueblos colonizados.

El segundo periodo de evolución aparece junto con los levantamientos indígenas que no era más que el reclamo de sus pueblos por el respeto, no solo de su territorio sino de sus leyes y en sí de sus seres como personas con derechos y deberes, se plasma la emergencia que vivían estos pueblos, sin olvidar la falta de respeto a sus ordenamientos jurídicos ancestrales y que produciría el robustecimiento del movimiento indígena.

El Pluralismo jurídico comenzó configurado como la coexistencia de diferentes sistemas jurídicos en un espacio geográfico determinado, en especial en el Ecuador, el pluralismo jurídico está constituido por 18 nacionalidades y 14 pueblos, que formaban la realidad plurinacional del Estado, pese a esta realidad seguía siendo difícil encajar al derecho indígena en ciencias del ordenamiento jurídico ordinario, este aspecto se constituía como un obstáculo en la comprensión del derecho indígena. La idea de que el derecho debe hacerse con la práctica fue en menor medida desarrollándose en Ecuador.

Las diferentes concepciones de plurinacionalidad, tiene un antecedente en la lucha social, y una evolución progresiva de sus derechos indígenas, el reconocimiento de los derechos ancestrales, siempre han sido coartados por los demoras coloniales que se han formado como cultura del ordenamiento jurídico ordinario, esta afirmación se ve reflejada en sentencias de la antigua Corte Constitucional donde se determinaba al derecho indígena como incompleto, cuyo fundamento es hasta la actualidad colonial, es ahí donde se visualiza la interferencia de esta forma de derecho ordinario que se pretende anteponer al derecho ancestral nativo, en la actualidad la humanidad ha podido evolucionar en la preservación y el respeto de las costumbres ancestrales que forman patrimonio cultural peor aún expresar todo el respaldo y respeto al derecho indígena, este resulta ser el deber que tenemos como estado ecuatoriano, y no solo el respeto y reconocimiento de un solo ordenamiento cultural jurídico sino el respeto de todos los ordenamientos que existen en el Ecuador (Albuja, 2021).

La Constitución de la República del Ecuador doctrinariamente tipifica al ordenamiento jurídico indígena como justicia referente sólida, pero las interpretaciones de los funcionarios judiciales y jueces constitucionales, dentro de su interpretación constitucional complica la aplicabilidad del derecho indígena, pues si desde la base conceptual existe una inadecuada o nula concepción básica del derecho indígena, como partimos con las demás definiciones conceptuales que deben nacer de esta, por ejemplo si no se define la verdadera concepción de nación, pero si la de nacionalidad, como lo tipifica en su artículo 6 la Constitución del Ecuador

(Ecuador. Asamblea Nacional Constituyente, 2008) diciendo que “La nacionalidad ecuatoriana es el vínculo jurídico político de las personas con el Estado, sin perjuicio de su pertenencia a alguna de las nacionalidades indígenas que coexisten en el Ecuador plurinacional”.

Considerando que en esta definición existe problemas como que si la nacionalidad ecuatoriana es “el vínculo jurídico político de las personas con el estado”, no existiría más que solo una nación la ecuatoriana, pero consecutivamente dice “sin perjuicio de su pertenencia a alguna de las nacionalidades indígenas que coexisten en el Ecuador plurinacional” da la posibilidad a la existencia de más nacionalidades que literalmente no serían ecuatorianas, este es el problema de solidez conceptual.

Por su parte, la Constitución, en el Art. 57 numeral 9, reconoce a las comunidades, pueblos y nacionalidades, entre otros derechos: “Conservar y desarrollar sus propias formas de convivencia y organización social, y de generación y ejercicio de la autoridad, en sus territorios legalmente reconocidos y tierras comunitarias de posesión ancestral”; y en el siguiente numeral 10, se señala como derecho: “Crear, desarrollar, aplicar practicar su derecho propio o consuetudinario, que no podrá vulnerar derechos constitucionales, en particular de las mujeres, niñas, niños y adolescentes” (Ecuador. Asamblea Nacional Constituyente, 2008).

Durante todo este proceso siempre hay personas encargadas de garantizar que se siga el procedimiento adecuadamente para que surta los efectos requeridos. Al igual que sucede en rituales religiosos, por ejemplo, hay personas que garantizan el cumplimiento de los usos, costumbres y tradiciones a observarse en cada momento.

La enseñanza del derecho en la universidad ecuatoriana

La formación de los estudiantes de Derecho genera una serie de deficiencias que se ven reflejadas en las prácticas profesionales, puesto que no siempre han recibido o tienen la preparación y el entrenamiento necesario para establecer relaciones adecuadas entre derecho estatal y la práctica de la justicia indígena en el contexto de la multiculturalidad y plurinacionalidad reconocida es la Constitución (Puerta et al., 2019).

Es así, el Plan Nacional de Desarrollo señala que:

En Ecuador hay 14 nacionalidades y 18 pueblos, algunos de ellos con lenguas propias. De estas, once nacionalidades y pueblos están en zonas fronterizas y siete son transfronterizas: Shuar, Achuar, Shiwiar, Andwa, Siekopa'i, Sápara y Kichwas, en la región amazónica. (El Universo, 2019)

Por lo que cada cultura tiene sus propias costumbres y prácticas ancestrales, varían incluso entre una comunidad a otra, como el administrar justicia, lo que hacer que al Ecuador sea un país diverso y multicultural, por lo que se aprecia que las perspectivas de la Educación Superior para el siglo XXI, como los principales retos de las que se derivan de las nuevas sociedades multiculturales para la educación superior.

Además, el proceso de enseñanza-aprendizaje para los estudiantes de derecho debe basarse su preparación universitaria en una enseñanza problematizadora, en la cual dichas personas desarrollen su potencial en función de resolver las dificultades con las que se enfrente en un día a día. (Merino et al., 2021)

Por tal razón resulta necesario, reformar la formación en lo académico de la enseñanza del derecho en las universidades ecuatorianas, introduciendo temáticas del Derecho Indígena, la interculturalidad y los derechos de los pueblos indígenas en las mallas curriculares de todas las universidades ecuatorianas.

La presente propuesta curricular busca convertirse en un aporte conceptual y metodológico a la carrera de Derecho en la Universidad Regional Autónoma de los Andes (UNIANDES) y posteriormente al resto de la enseñanza del Derecho en las universidades ecuatorianas. Esta propuesta es el fruto del estudio previo de la situación y las necesidades de los estudiantes requeridos para su formación profesional en el contexto de la multiculturalidad y plurinacionalidad establecidos en la Constitución.

Según (Puerta et al., 2019), en la actualidad de un total de 59 universidades analizadas e inscriptas en la Secretaría de Educación Superior, Ciencia, Tecnología e Innovación, 34 tienen facultad de jurisprudencia y por ende la carrera de derecho. De estas 34 solo 5 imparten dentro de la malla curricular la materia relacionada al pluralismo jurídico. Cuyas mallas tienen una vigencia del 2017 y 2018, por lo que se asume que, al ser de reciente incorporación, no todos los alumnos matriculados en la carrera han recibido, estos conocimientos.

(Merino et al., 2021), piensa que el proceso de enseñanza-aprendizaje para los estudiantes de derecho debe basar su preparación universitaria en una enseñanza problematizadora, en la cual dichas personas desarrollen su potencial en función de resolver las dificultades con las que se enfrente en un futuro cercano.

Según (Puerta et al., 2019) comenta que a pesar de las políticas gubernamentales empleadas en los últimos años para que se reconozca los derechos de los pueblos ancestrales, todavía no se aplican de manera efectiva estos

derechos y describo le manifestado por (Yrigoyen, 2004) que:

El reconocimiento de los pueblos indígenas y su derecho al control de sus instituciones, hábitat y territorios, autogobierno, sistemas jurídicos, autoridades, identidad, idiomas y cultura, así como su derecho a participar en los planes regionales y nacionales que puedan afectarlos, ha supuesto una larga lucha aún inconclusa en América Latina (Yrigoyen, 2004)

Siendo necesario ampliar los límites del pensamiento monista del Derecho para que incluya la práctica, tradiciones y costumbre de los pueblos indígenas y dar paso a la concepción pluralista del derecho desde las propias aulas universitarias. Por tal razón resulta necesario, reformar la formación en lo académico de la enseñanza del derecho en las universidades ecuatorianas,

introduciendo temáticas del pluralismo jurídico, la interculturalidad y los derechos de los pueblos indígenas en las mallas curriculares de todas las universidades ecuatorianas.

Para el desarrollo de la investigación fueron empleados los siguientes métodos: EL método histórico para identificar las principales líneas de desarrollo del Derecho Indígena y el reconocimiento de los derechos individuales y colectivos de los pueblos indígenas, como también la facultad de funciones jurisdiccionales de sus autoridades. Análisis lógico aplicado a la definición de los conceptos y variables fundamentales relacionadas con el tema para determinar sus peculiaridades y posibles interrelaciones; y para reconocer los derechos de los pueblos indígenas y la atribución de funciones jurisdiccionales a sus autoridades.

Análisis exegético jurídico en la interpretación de disposiciones jurídicas y decisiones jurisdiccionales que establecen el régimen jurídico de los derechos de los pueblos indígenas y la jurisdicción especial atribuida a sus autoridades, e identificar los elementos principales para su inserción en el ordenamiento jurídico del Estado.

El método de análisis jurídico-comparado aplicado a disposiciones jurídicas ecuatorianas, extranjeras e internacionales para realizar comparaciones previamente establecidas, como elementos relacionados con los derechos individuales y colectivos de los pueblos y comunidades indígenas.

Como técnica de investigación científica se utilizó el análisis de documentos y libros para desarrollar el tema; dentro de esta técnica tuvo especial aplicación el análisis de contenido, aplicado a fuentes documentales en

relación con los derechos de los pueblos indígenas y su jurisdicción.

RESULTADOS Y DISCUSIÓN

Los resultados de la investigación están concebidos en dos puntos, el primero que las universidades ecuatorianas deberían incorporar el Derecho Indígena en la formación de los profesionales del derecho y, el segundo con la propuesta de implementación de la asignatura Cátedra Latinoamericana del Derecho Indígena, como parte de los cursos regulares de las universidades en la carrera de Derecho.

Para la primera es importante mencionar el Convenio Núm. 169 de la OIT sobre Pueblos Indígenas y Tribales. Este convenio desde su creación en 1919 ha prestado especial atención a la situación de los pueblos indígenas y tribales. En junio de 1989, la Conferencia Internacional del Trabajo de la OIT adoptó en forma tripartita con participación de los gobiernos, organizaciones de empleadores y de trabajadores, el Convenio número 169 sobre pueblos indígenas y tribales en países independientes. (Organización Internacional del Trabajo, 1989)

El Convenio número 169 tiene dos postulados básicos: el derecho de los pueblos indígenas a mantener y fortalecer sus culturas, formas de vida e instituciones propias, y su derecho a participar de manera efectiva en las decisiones que les afectan. Estas premisas constituyen la base sobre la cual deben interpretarse las disposiciones del convenio.

La Constitución del Ecuador aprobada en el 2008, reconoce en su artículo en su capítulo cuarto, de la Función Judicial, en donde se incluye en la sección segunda a la justicia indígena y en su artículo 171 prescribe:

Las autoridades de las comunidades, pueblos y nacionalidades indígenas ejercerán funciones jurisdiccionales, con base a sus tradiciones ancestrales y su derecho propio, dentro de su ámbito territorial, con garantía de participación y decisión de las mujeres. Las autoridades aplicarán normas y procedimientos propios para la solución de sus conflictos internos y que no sean contrarios a la Constitución y a los derechos humanos reconocidos en instrumentos internacionales (Ecuador. Asamblea Nacional Constituyente, 2008).

En referencia a la asignatura Cátedra Latinoamericana del Derecho Indígena

OBJETIVOS

Objetivo general: Sustentar teóricamente, desde los enfoques filosófico, epistemológico y socio-antropológico

del Derecho, modelos y metodologías para la producción jurídica creativa y colaborativa en el ámbito social que incorporen valor social a los conocimientos científicos, tecnológicos y saberes interculturales, en Latinoamérica.

Objetivos específicos

- Identificar las principales líneas de desarrollo del Derecho Indígena y el reconocimiento de los derechos individuales y colectivos de los pueblos indígenas, a través de exposiciones, ensayos, lecturas, en base a la metodología de la investigación y los fundamentos filosóficos y epistemológicos del Derecho internacional, Derechos Humanos, Derechos constitucionales.
- Definir los conceptos y variables fundamentales relacionadas con el Derecho Indígena para determinar sus particularidades y posibles interrelaciones para interpretar los operadores deónticos utilizados para reconocer los derechos de los pueblos indígenas y la atribución de funciones jurisdiccionales a sus autoridades.
- Interpretar las disposiciones jurídicas y decisiones jurisdiccionales que configuran el régimen jurídico de los derechos de los pueblos indígenas y la jurisdicción especial atribuida a sus autoridades, a fin de identificar los elementos principales para tener en cuenta para su realización efectiva y su inserción en el ordenamiento jurídico de cada Estado.
- Aplicar las disposiciones jurídicas ecuatorianas, extranjeras e internacionales para caracterizar, de acuerdo con parámetros de comparación previamente establecidos, los elementos principales relacionados con los derechos individuales y colectivos de los pueblos y comunidades indígenas.

Desarrollo de la asignatura con relación al modelo pedagógico

El modelo pedagógico de UNIANDÉS sigue las recomendaciones de la Teoría del Cambio, maneja la dialéctica entre docente-estudiante, enseñanza-aprendizaje, teoría-práctica, investigación-teorización, individualidad-colectividad, autonomía-colaboración.

El modelo pedagógico es visto como sistema, es un componente del modelo educativo orienta las acciones educativas, articula el qué y el cómo aprende el estudiante para concretar la intensión de la educación compleja: Una educación estimuladora que enseñe a pensar, interrogar, a cuestionar, a indagar y a construir una nueva forma de comprenderla realidad partiendo de la complejidad de la vida, del ser humano del universo. Centra sus esfuerzos en los logros del estudiante, se apoya en la pedagogía crítica, en el constructivismo y en el conectivismo y el neuro aprendizaje.

Contenidos

Articulación o unidad 1: estado y sistemas jurídicos plurales. Pueblos y nacionalidades indígenas

Los países de Latinoamérica se caracterizan por su pluralidad y multiculturalidad y el Derecho estatal no puede regular a toda la nación como si constituyera una realidad homogénea. En ese sentido, es necesario reconocer la existencia de diversas realidades sociales y culturales en esos países, y el hecho de que cada una de ellas tiene un sistema jurídico propio, diferente de aquel que emana del Estado.

Además, existen diversos sistemas jurídicos en un mismo espacio territorial y que todos ellos son válidos, es decir conocer a los grupos humanos que emanan esos sistemas jurídicos y ese Derecho, conocer sus características, el marco legal nacional e internacional que los protege, conocer sus principales demandas y su forma de organización, entre otros.

Resultado de aprendizaje: Identifica las principales líneas de desarrollo del pluralismo jurídico y el reconocimiento de los derechos individuales y colectivos de los pueblos indígenas.

Temas / contenidos

- 1.1. Los países de Latinoamérica y sus diversas realidades sociales y culturales
- 1.2. Modelos de reconocimiento de pluralismo jurídico que se han presentado a lo largo de la historia en los países Latinoamericanos
- 1.3. Pueblos y nacionalidad indígenas de Latinoamérica
- 1.4. Marco legal nacional e internación que les protege
- 1.5. Procesos de coordinación y cooperación entre sistemas

Articulación o unidad 2: el pluralismo jurídico; la justicia y jurisdicción especial indígena

Es necesario que los alumnos interioricen que el derecho consuetudinario cuenta con procedimientos, normas y sanciones institucionalizadas, y con un sistema de valores que configura esas normas y procedimientos. En ese punto de la enseñanza se deben presentar casos típicos de una comunidad o pueblo indígena, analizando los procedimientos que siguen estos grupos para resolverlos, describiendo detalladamente cada fase.

La idea es que el alumno pueda apreciar que, al igual que en el sistema judicial del Estado, los sistemas jurídicos indígenas se rigen por reglas y procedimientos para

resolver sus conflictos. La introducción de estos casos prácticos permitirá que los estudiantes comiencen a interiorizar las similitudes y diferencias entre ambos sistemas de justicia.

Luego de abordar las características de estos derechos y de los grupos humanos que los ponen en práctica en su vida cotidiana, el siguiente paso consiste en estudiar el marco jurídico positivo que los protege y les otorga facultades. Primero se estudian las leyes internacionales y nacionales vigentes en cada país, y luego la jurisprudencia (nacional e internacional) que ha reconocido la validez de estos sistemas y ha delimitado sus alcances. Sobre la base de esa información, se analizan los criterios para reconocer cuando un caso debe ser resuelto por la justicia indígena: factor territorial, personal, material. A su vez, se aborda el tema de los alcances y límites de la jurisdicción indígena con relación al respeto de los derechos humanos o derechos fundamentales.

Resultado de aprendizaje: Define los conceptos y variables fundamentales relacionadas con el Pluralismo Jurídico para determinar sus peculiaridades y posibles interrelaciones para interpretar los operadores deónticos utilizados para reconocer los derechos de los pueblos indígenas y la atribución de funciones jurisdiccionales a sus autoridades.

Temas / contenidos

- 2.1. El Pluralismo Jurídico a nivel latinoamericano y su evolución histórica en el Ecuador
- 2.2. Políticas sobre multiculturalidad y Derecho indígena en la historia de Latinoamérica
- 2.3. Bases Constitucionales y legales que sustentan la existencia y vigencia del derecho propio, el pluralismo jurídico y la administración de justicia Indígena en el Ecuador y la interpretación intercultural de los Derechos Humanos
- 2.4. La administración de la justicia indígena en Latinoamérica
- 2.5. Los derechos humanos y la jurisdicción especial indígena. Casos Concretos de la Justicia Indígena en Latinoamérica.

Articulación o unidad 3: los derechos humanos y la jurisdicción especial indígena

El tema de la relación de los derechos humanos con el ejercicio de la jurisdicción especial indígena es muy importante y complejo, por lo que requiere un tratamiento especial. Primero, los alumnos deben interiorizar que los abusos y prácticas que vulneran los derechos humanos

en el ejercicio de la función jurisdiccional de los pueblos indígenas son prácticas aisladas, que no deslegitiman a todo el sistema.

Es decir, que entiendan las leyes estatales desde una perspectiva intercultural, flexibilizando y contextualizando los alcances de su respeto y protección. No obstante, debe quedar claro que hay principios básicos de respeto a los derechos humanos que deben ser cumplidos por cualquier sistema jurídico.

Resultado de aprendizaje: Interpretar las disposiciones jurídicas y decisiones jurisdiccionales que configuran el régimen jurídico de los derechos de los pueblos indígenas y la jurisdicción especial atribuida a sus autoridades, a fin de identificar los elementos principales para tener en cuenta para su realización efectiva y su inserción en el ordenamiento jurídico estatal.

Temas / contenidos

Los derechos colectivos y los derechos de los pueblos indígenas.

a1. Una reflexión intercultural de diferentes aproximaciones culturales a los derechos humanos.

a2. La normativa y jurisprudencia sobre los derechos humanos colectivos de los pueblos indígenas.

a3. Los mecanismos de protección de los derechos indígenas en las instancias nacionales.

a4. Los mecanismos internacionales de protección de los derechos indígena, el sistema interamericano y el sistema universal.

Articulación o unidad 4: globalización, multiculturalismo; consulta previa y medio ambiente

En este último tema se debe abordar, los retos de los pueblos indígenas y los fenómenos de la Globalización, como las consecuencias que tiene la globalización en los pueblos y las culturas ancestrales, el papel que juega el medio ambiente en las culturas ancestrales y viceversa.

Es necesario incluir los temas de pluralismo e interculturalidad en la formación que se brinda en las demás ramas del Derecho, desarrollándolos como ejes transversales en todas las materias jurídicas que se dicten, es importante incorporar el pluralismo jurídico e interculturalidad en el estudio de otras ramas del Derecho, y se sugiere tomar en cuenta los ejemplos prácticos que se presentan en: Derecho constitucional, Derecho civil, Derecho penal, Derechos humanos y el Derecho internacional.

Resultado de aprendizaje: Aplicar las disposiciones jurídicas ecuatorianas, extranjeras e internacionales para

caracterizar, de acuerdo con parámetros de comparación previamente establecidos, los elementos principales relacionados con los derechos individuales y colectivos de los pueblos y comunidades indígenas.

Temas / contenidos

4.1 Justicia indígena, Globalización y Medio Ambiente.

4.2 La multiculturalidad y el pluralismo legal de los pueblos indígenas.

4.3 El reconocimiento de la multiculturalidad y los derechos indígenas en las constituciones latinoamericanas en especial de los países andinos.

4.4. La consulta previa y el medio Ambiente de los Pueblos Indígenas.

Por último, debe señalarse que la fórmula para transversalizar los temas propuestos en el estudio de otras ramas del Derecho debe ser flexible y adaptada al contexto ecuatoriano.

En ese sentido, las fórmulas son variables y situacionales.

Discusión de resultados

Es necesario reconocer que la formación curricular que se brinda a los estudiantes de la carrera derecho en la UNIANDÉS no incluye los temas de interculturalidad ni pluralismo jurídico desde una perspectiva de formación integral.

De ahí que, ese pensamiento del derecho y de la sociedad trae como consecuencias que los profesionales del Derecho formados bajo esta tradición monista en sus universidades, no tengan las habilidades para enfrentar situaciones de pluralismo jurídico, o la resolución de conflictos en materia de Derecho Indígena.

La propuesta se alinea bajo los temas de pluralismo jurídico e interculturalidad, integrándose en la formación que se brinda a los estudiantes en su formación profesional. Mediante la creación de una asignatura específica de pluralismo jurídico, como la que se está presentando Cátedra Latinoamérica de Derecho Indígena a dictarse en la carrera de Derecho.

CONCLUSIONES

En América Latina se han evidenciado grandes conquistas relacionadas con la importancia que tiene la actividad judicial para los pueblos indígenas, se ha venido migrando de esquemas monistas muy conservadores, hacia procedimientos pluralistas como ha sido el caso de los países como Colombia, Argentina, Chile, México, Bolivia, Perú, Brasil, y Venezuela, teniendo en cuenta que

América Latina tiene una amplia diversidad de culturas, las cuales son caracterizadas por sus costumbres, herencias, combinación de identidades y un resalte en sus diversidades culturales.

Si bien es cierto que el pluralismo jurídico se ha revitalizado en América Latina, gracias a las distintas reformas constitucionales realizadas por la generación de países que han impulsado este modelo alternativo de derecho, sin embargo, no ha sido suficiente para cumplir con el propósito que encarna dicha modalidad plural, en lo referente al reconocimiento de los principios de interculturalidad, pluriculturalidad y plurinacionalidad, que permita la integración y cohabitación de los distintos órdenes normativos dentro de una misma sociedad.

Por último descubrir los principios de Filosofía Andina como inspiración de la justicia indígena trasciende en el hecho de la humanización contemporánea del derecho por diferentes razones, una es la intercultural y plurinacional que ha alcanzado el Ecuador como un hito histórico de quiebre constitucional socio-jurídico-político porque supera la comprensión del Estado tradicional, y la otra los principios de Filosofía Andina compiten favorablemente con los principios occidentales en la generación de un nuevo ser humano comprendido y visualizado desde la racionalidad del todo.

REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS

- Albuja, R. (2021). El Derecho Indígena, su compatibilidad con los Derechos Fundamentales y su aplicabilidad en el sistema jurídico nacional. *Revista Jurídica Crítica y Derecho*, 2(2), 14-29. <https://revistadigital.uce.edu.ec/index.php/criticayderecho/article/view/2808/3254>
- Clavijo, G. (2020). Una mirada crítica al proceso de enseñanza-aprendizaje. Instituto para el futuro de la educación. <https://observatorio.tec.mx/edu-bits-blog/mirada-critica-al-proceso-ensenanza-aprendizaje>
- Ecuador. Asamblea Nacional Constituyente. (2008) Constitución de la Republica del Ecuador. Registro Oficial N. 449. https://www.defensa.gob.ec/wp-content/uploads/downloads/2021/02/Constitucion-de-la-Republica-del-Ecuador_act_ene-2021.pdf
- El Universo. (2019). Cuántas nacionalidades y pueblos indígenas hay en Ecuador. (sitio web El Universo). <https://www.eluniverso.com/noticias/2019/10/25/nota/7575452/cuantas-nacionalidades-pueblos-indigenas-hay-ecuador/>
- Macazana. D. F. (2013) Modelo de evaluación por competencias y nivel de satisfacción en estudiantes del sexto grado de educación primaria del distrito de La Victoria - Lima. UNMSM. Fondo Editorial de la Universidad Nacional de San Marcos. <http://cybertesis.unmsm.edu.pe/handle/20.500.12672/13969>
- Macazana, D.M.(2013a). Formación continua: ¿hacia dónde vamos? *Investigación Educativa*, 17(2), 85-96. <https://repositorio.minedu.gob.pe/handle/20.500.12799/2943>
- Mato, D. C. (2015). Educación superior y pueblos indígenas en América Latina: Contextos y experiencias. EDUNTREF.
- Merino, W., Luzuriaga, M., & López, R. (2021). Modelos mentales en el estudio de caso Odebrecht como estrategia metodológica en la formación del jurista. *Dilemas contemporáneos: educación, política y valores*, 9(1), 1-23. <http://www.scielo.org.mx/pdf/dilemas/v9nspe1/2007-7890-dilemas-9-spe1-00040.pdf>
- Naciones Unidas. (2007). Derechos de los pueblos indígenas. Naciones Unidas. https://www.un.org/esa/socdev/unpfii/documents/DRIPS_es.pdf
- Organización Internacional del Trabajo. (1989). Convenio 169 de la Organización Internacional del Trabajo sobre Pueblos indígenas y Tribales. Organización Internacional del Trabajo. https://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---americas/---ro-lima/documents/publication/wcms_345065.pdf
- Puerta, Y., Iglesias, X., & Cangas, X. (2019). La enseñanza del Pluralismo Jurídico en las universidades ecuatorianas: Una necesidad impostergable. *Debate Jurídico Ecuador*. 2(2), 119-134. <http://45.238.216.13/ojs/index.php/DJE/article/download/1429/667>
- Stavenhagen, R. (1990). Derecho consuetudinario indígena en América Latina. *Grandes Temas*, 15. http://sgpwe.izt.uam.mx/files/users/uami/lauv/Grandes_Temas_Antropologia_Juridica.pdf#page=15
- Wolkmer, A. (2003). Pluralismo jurídico: Nuevo Marco emancipatorio en América Latina. CENEJUS. <http://biblioteca.clacso.edu.ar/clacso/otros/20111021100627/wolk.pdf>
- Wolkmer, A. C. (2018). Pluralismo jurídico: fundamentos de una nueva cultura del Derecho. *Pluralismo jurídico*, 1-324.

Yrigoyen, R. (2004). Pluralismo jurídico, derecho indígena y jurisdicción especial en los países andinos. Revista El Otro Derecho. ILSA, 1(30), 171-196. <https://d1wqtxts1xzle7.cloudfront.net/31946166/PluralismoJuridico-RYrigoyen-with-cover-page-v2.pdf?Expires=1651701162&Signature=O~tQ91o0DJN92APbB-vg9SUFSSiaegR4I~Frnh5qpx1KI3AhRkL70C0latXc1ogaQnZQTPAOFU6EeYHB-X3csWUe0H7PFV3SQUQ7jxyCBniazn72EVmWskQ8Z2gLVrg3UL9bWZk79e1nrx9dbLn1rk4UpQiC~OORBlon3h6C8I3FX1kD6nO1sKhBg~LgeuQFB RdeaJn72qM4XxMLDgbEBIqWDDtHpxaKtVbV-VgMSo6wclA1dbkO8S6u3Wp1MifQ4U5EEc84IfuW3-bXZTQn-79j1XdJrUO0OjFXy~Vejj0E3vAJbrw~d3q djqlTqpYrQ-9kDMxINi7KXro6Cc5IY4g &Key-Pair-Id=APKAJLOHF5GGSLRBV4ZA>