

ON JANUARY 10th 2019, VENEZUELA WILL NOT HAVE AN  
ELECTED PRESIDENT

EL 10 DE ENERO DE 2019, VENEZUELA NO TENDRÁ UN  
PRESIDENTE ELECTO

José Ignacio Hernández

English and Spanish version

Versión en Inglés y en Español.

ON JANUARY 10<sup>th</sup> 2019, VENEZUELA WILL NOT HAVE AN  
ELECTED PRESIDENT

Some notes based on a Constitutional Law analysis

José Ignacio Hernández G.

1. Amidst an unparalleled political, economic and humanitarian collapse, Venezuela is moving toward a new crisis: on January 10<sup>th</sup> 2019, a new presidential term will begin in Venezuela and there is not an elected president that can assume the presidency that day.
2. In order to analyze this crisis, three aspects should be explained. First, why a new presidential term will begin on January 10<sup>th</sup> 2019. Second, why there is not an elected president that can assume the presidency that day. Third, the constitutional consequences of the absence of an elected president that day.
3. According to articles 230 and 231 of the Venezuelan Constitution, the president is elected for a six-year term that begins on January 10<sup>th</sup> of each term (the inauguration day). The current presidential term began in 2013, and consequently, will end on January 10<sup>th</sup> 2019.
4. In 2013 Nicolás Maduro was recognized as elected president by the National Electoral Council in a contested and fraudulent election held on April 14<sup>th</sup> 2013, after the announcement of President Chávez's death. Despite the frauds that were committed, the current presidential term will end on January 10<sup>th</sup> 2019. Consequently, that same day the new presidential term will begin (2019-2025).
5. According to article 231 of the Constitution, the elected president must assume the presidency on January 10<sup>th</sup> 2019, through the oath presented at the National Assembly (the Venezuelan Congress). However, there is not an elected president, because the

process held on May 20<sup>th</sup> 2018 cannot be considered a legitimate election.

6. On May 20<sup>th</sup> 2018, a political event to supposedly elect the new president was conducted by the fraudulent and illegitimate national constituent assembly. However, this political event cannot be deemed as a legitimate election, at least, due to for four reasons. First, because that event was called and organized by the national constituent assembly, that is an illegitimate body with no authority to organize elections. Second, because that process was organized in violation of several political rights, basically, due to the unconstitutional ban declared on the main political parties and leaders -most of them are in jail or in the exile. Third, because that event violates the principle of transparency during all the electoral cycle. And finally, because Maduro's regime used the complex humanitarian emergency as a political tool to exercise coercion over the voters. This is why the Venezuelan Congress declared such elections as non-existent. Also, more than fifty countries decided not to recognize that election.

7. Hence, the event held on May 20<sup>th</sup> 2018, was nothing more than an unlawful political event derived from the usurped authority of the national constituent assembly that cannot be deemed as an election. Therefore, and according to article 138 of the Venezuelan Constitution, that event cannot produce any legally binding effects. This is why Nicolás Maduro cannot be considered an elected president, and consequently, there will not be an elected president than can assume the presidency on January 10<sup>th</sup> 2019.

8. Finally, I should address what are the constitutional consequences of the absence of an elected president on the inauguration date. Although there is not a specific provision in the Constitution applicable to that uncommon situation, it can be concluded that on January 10<sup>th</sup> the Venezuelan Congress' president

will become the Venezuelan acting president, until a free and transparent elections are called.

9. Article 233 of the Venezuelan Constitution regulates the presidential line of succession. Among other cases, this article regulates what happens if the elected president cannot assume the presidency on the inauguration day. According to the article, *“when an elected President becomes permanently unavailable to serve prior to his inauguration, a new election by universal suffrage and direct ballot shall be held within 30 consecutive days. Pending election and inauguration of the new President the President of the National Assembly shall take charge of the Presidency of the Republic”*. Precisely, this solution must apply to the present case, because there will not be an elected president on January 10<sup>th</sup> 2019.

10. In conclusion, because there will not be an elected president on January 10<sup>th</sup>, the Congress’ president must assume the presidency until a new election is called.

11. However, article 233 of the Constitution is intended to apply under normal institutional conditions, in which the rule of law assures the enforcement of the Venezuelan Congress’ decisions. But this is not the case. Since the installation of the fraudulent national constituent assembly, rule of law has been dismantled in Venezuela and the Congress does not have any actual powers to enforce its decisions. In consequence, the Venezuelan Congress must and implement the political strategy oriented to assure the exercise of the Government by the acting president according to article 333 of the Constitution that vests the necessary powers to reestablish rule of law. Also, the support of the international community -based on the principle of responsibility to protect- will be necessary in order to assure the recognition of the acting president, particularly to conduct the Venezuelan foreign relations.

12. In conclusion: due to the absence of legitimate presidential elections, Maduro cannot be recognized as an elected president and consequently, cannot assume the presidency with constitutional powers. As a result, the Venezuelan Congress' president will become the acting president until a new fair and transparent election will be organized by the legitimate authorities. This could be the first step to restore the rule of law in Venezuela, according to article 333 of the Constitution.

\*\*\*

### SOME Q&A

13. What would happen if the Venezuelan Congress's president does not assume the presidency on January 10<sup>th</sup>? If the Congress' president does not assume the Venezuelan presidency, there will be a "power vacuum", due to the absence of an elected or acting president. In any case, the Congress will have the authority to appoint the acting president at any moment.

14. What would happen if Maduro stays in office after January 10<sup>th</sup>? If Maduro stays in office after January 10<sup>th</sup>, it will be deemed as a de facto Government. In Venezuela, all the decisions of this de facto Government will be deemed as non-existent. The international community, on the other hand, can reduce diplomatic relations with Venezuela, denying the validity of Maduro's regime international decisions, for instance, in public finances and oil markets.

15. If Maduro is already an illegitimate president, why is relevant the date of January 10<sup>th</sup>? Maduro is currently an illegitimate president due to several reasons, as for instance, his responsibility in gross human rights violations and his participation in the "constituent conspiracy" to abolish the Constitution. The National Assembly and the Supreme Tribunal's Judges appointed by the National Assembly have adopted decisions that also affect Maduro's legitimacy. But despite all these reasons, on January 10<sup>th</sup> a

new presidential term will begin, even though there is not an elected president that can assume the presidency. Therefore, on January 10<sup>th</sup> 2019 Maduro will lose his condition as an elected president (a very fragile condition, though).

16. The current Vice-President can assume the presidency? The current Vice-President cannot assume the presidency, because the ending of the presidential term will affect also the Vice-President's appointment. This is why according to article 233 of the Constitution, if there is not an elected president on inauguration day the Congress' President (and not the Vice-President) will become the acting Venezuelan President.

17. The appointment of an acting president will help promote a democratization process in Venezuela? The appointment of an acting president will not necessarily promote a democratization process. Venezuelan has recent experience with "parallel institutions" without any clear result. The challenge, thus, is to design and implement a democratization process that includes the appointment of an acting president. This process, aimed to rebuild the constitutional democracy and restore the state capability, will require the strong support of the international community based on the principle of the responsibility to protect.

18. The appointment of an acting president will modify the duty of obedience? The appointment of an acting president will not necessarily modify the duty of obedience to the Maduro's regime. The key component of political power is the duty of obedience, particularly of the civil and military servants. The appointment of an acting president could shift the duty of obedience, from Maduro's regime to the acting President, if this appointment is part of a successful democratization strategy.

19. When the presidential election must be called? According to article 233 of the Constitution, the presidential election must be

called within 30 days after January 10th. However, this lapse cannot be fulfilled under the current conditions. Free and transparent elections in Venezuela will require major political transformations in order to build electoral integrity conditions in a capable state, all of which exceeds that lapse. As a result, under article 333 of the Constitution, it is possible to organize free and transparent elections beyond the 30 day period, if this is necessary to assure the fulfillment with the electoral integrity conditions.

20. What could be the role of the international community? The international community has a relevant role in the democratization process in Venezuela. If Maduro stays in power after January 10<sup>th</sup>, the international community could reduce or even suspend the diplomatic relations, because Maduro's regime will be a de facto Government. Additionally, the international community could advance in the sanctions and other measures adopted against Maduro's regime, based on gross human rights violations, corruption and money laundering, among others. However, a democratization process will require something more than international isolation and sanctions. On the contrary, it is also necessary that the international community supports the decisions adopted by the Venezuelan Congress. Hence, the international community could recognize the Venezuelan Congress as the only elected institution with the legitimacy to represent Venezuela internationally and to address the absence of an elected president.

Washington D.C., November 28, 2018.

## EL 10 DE ENERO DE 2019, VENEZUELA NO TENDRÁ UN PRESIDENTE ELECTO

Algunas notas basadas en un análisis de Derecho Constitucional

José Ignacio Hernández G.

1. En medio de un colapso político, económico y humanitario sin precedentes, Venezuela está avanzando hacia una nueva crisis: el 10 de enero de 2019 iniciará un nuevo período presidencial en Venezuela y, sin embargo, no hay Presidente electo que puede asumir la Presidencia ese día.
2. Para analizar esta crisis, tres aspectos deben ser explicados. En primer lugar, por qué un nuevo mandato presidencial comenzará en el 10 de enero de 2019. En segundo lugar, por qué no hay un Presidente electo que pueda asumir la Presidencia ese día. En tercer lugar, las consecuencias constitucionales de la ausencia de un Presidente electo ese día.
3. Según los artículos 230 y 231 de la Constitución, el Presidente es electo para un mandato de seis años que comienza el 10 de enero de cada término (el día de la inauguración). El actual periodo presidencial comenzó en 2013 y en consecuencia, terminará el 10 de enero de 2019.
4. En 2013 Nicolás Maduro fue reconocido como presidente electo por el Consejo Nacional Electoral, en una elección cuestionada y fraudulenta celebrada el 14 de abril de 2013, tras el anuncio de la muerte del Presidente Chávez. A pesar de los fraudes que se cometieron, lo cierto es que el período iniciado en 2013 terminará el 10 de enero de 2019. En consecuencia, ese mismo día el nuevo término presidencial comenzará (2019-2025).
5. Según el artículo 231 de la Constitución, el Presidente electo debe asumir la Presidencia el 10 de 2019, a través del juramento



realizado ante la Asamblea Nacional. Sin embargo, no hay un Presidente electo, pues el proceso de llevó a cabo el 20 de mayo de 2018 no se puede considerar como una elección legítima.

6. En efecto, el 20 de mayo de 2018 se llevó a cabo un acontecimiento político para supuestamente elegir al nuevo Presidente, proceso conducido por la fraudulenta e ilegítima asamblea nacional constituyente. Sin embargo, este acontecimiento político no puede considerarse como una elección legítima, al menos, por cuatro razones. En primer lugar, porque ese evento fue llamado y organizado por la asamblea nacional constituyente, que es un órgano ilegítimo sin ninguna autoridad para organizar elecciones. En segundo lugar, porque ese proceso se organizó en violación de varios derechos políticos, básicamente, debido a las inconstitucionales prohibiciones declaradas en contra de los principales partidos y líderes políticos - muchos de ellos en la cárcel o en el exilio. Tercero, porque ese evento violó el principio de transparencia durante todo el ciclo electoral. Y finalmente, porque el régimen de Maduro utilizó la emergencia humanitaria compleja como una herramienta política para ejercer coacción sobre los votantes. Por esta razón la Asamblea Nacional declaró esas elecciones como inexistente. Además, más de cincuenta países decidieron no reconocer esa elección.

7. Por lo tanto, el evento celebrado el 20 de mayo de 2018 no fue más que un ilegítimo acontecimiento político que derivó de la autoridad usurpada de la asamblea nacional constituyente, y por ello, no puede considerarse siquiera como una elección. De allí que de acuerdo con el artículo 138 de la Constitución, tal evento no produce ningún efecto legal. Por esta razón Nicolás Maduro no puede ser considerado como Presidente electo, y por lo tanto, no habrá un Presidente electo que pueda asumir la presidencia el 10 de enero de 2019.

8. Por último, debo abordar cuáles son las consecuencias constitucionales de la ausencia de un Presidente electo el 10 de enero. Aunque no existe una disposición específica en la Constitución aplicable a esa situación poco común, se puede concluir que el 10 de enero el Presidente de la Asamblea Nacional se convertirá en el Presidente encargado, hasta que una elección libre y transparente sea convocada.

9. Así, el artículo 233 de la Constitución regula la línea presidencial de la sucesión. Entre los distintos supuestos regulados por ese artículo, encontramos en el caso en el cual el Presidente electo no puede asumir la Presidencia en el primer día de la inauguración presidencial. De acuerdo con ese artículo, *“cuando se produzca la falta absoluta del Presidente electo o Presidenta electa antes de tomar posesión, se procederá a una nueva elección universal, directa y secreto dentro de los treinta días consecutivos siguientes. Mientras se elige y toma posesión el nuevo Presidente o Presidenta, se encargará de la Presidencia de la República el Presidente o Presidenta de la Asamblea Nacional”*. Precisamente, esta solución debe aplicarse al presente caso, pues no habrá un presidente electo el 10 de enero de 2019.

10. En conclusión, debido a que no habrá un presidente electo el 10 de enero, el presidente de la Asamblea debe asumir la Presidencia hasta que se llame a una nueva elección.

11. Sin embargo, el artículo 233 de la Constitución está destinado a aplicarse en condiciones institucionales normales, en las cuales el Estado de Derecho garantiza la ejecución de las decisiones de la Asamblea Nacional. Pero este no es el caso. Desde la instalación de la fraudulenta asamblea nacional constituyente fraudulenta, el Estado de Derecho se ha desmantelado en Venezuela y la Asamblea no tiene poderes reales para hacer cumplir sus decisiones. En consecuencia, la Asamblea Nacional debe implementar la estrategia política orientada a garantizar el ejercicio del Gobierno por parte del presidente en funciones de conformidad con el artículo 333 de la

Constitución, que otorga los poderes necesarios para restablecer el Estado de Derecho. Además, será necesario el apoyo de la comunidad internacional basado en el principio de la responsabilidad de proteger, en especial, para asegurar el reconocimiento del presidente en funciones, particularmente para dirigir las relaciones exteriores de Venezuela.

12. En conclusión: debido a la ausencia de elecciones legítimas, Maduro no puede ser reconocido como un presidente electo y no podrá asumir constitucionalmente la Presidencia el 10 de enero de 2019. Como resultado, el Presidente de la Asamblea Nacional se convertirá en Presidente encargado hasta que una nueva elección libre y transparente sea organizada por las autoridades legítimas. Esto podría ser el primer paso para restablecer el Estado de Derecho en Venezuela, según el artículo 333 de la Constitución.

\*\*\*

#### Algunas preguntas y respuestas

13. ¿Qué pasaría si el Presidente de la Asamblea no asume la Presidencia el 10 de enero? Si el Presidente de la Asamblea no asume la Presidencia de Venezuela, habrá un "vacío de poder", debido a la ausencia de un presidente electo. En cualquier caso, la Asamblea tendrá la autoridad para nombrar al Presidente encargado en cualquier momento.

14. ¿Qué pasaría si Maduro permanece en el cargo después de 10 de enero? Si Maduro permanece en el cargo después de 10 de enero, se considerará como un *gobierno de facto*. En Venezuela, todas las decisiones de este gobierno de facto se considerarán como inexistentes. Por otra parte, la comunidad internacional puede reducir las relaciones diplomáticas con Venezuela, negando la validez de las decisiones internacionales del régimen de Maduro, por ejemplo, en las finanzas públicas y los mercados petroleros.

15. Si Maduro ya es un Presidente ilegítimo, ¿por qué es relevante la fecha de 10 de enero? Maduro es actualmente un Presidente ilegítimo debido a varias razones, como por ejemplo, su responsabilidad en violaciones a los derechos humanos y su participación en la "*conspiración constituyente*" para abolir la Constitución. La Asamblea Nacional y los Magistrados del Tribunal Supremo designados por la Asamblea Nacional han adoptado decisiones que también afectan la legitimidad de Maduro. Pero a pesar de todas estas razones, lo cierto es que el 10 de enero comenzará un nuevo período presidencial, a pesar de lo cual no hay un presidente electo que puede asumir la Presidencia. Por lo tanto, el 10 de enero Maduro perderá su condición de presidente electo (una muy frágil condición, en todo caso).

16. ¿El actual Vice Presidente puede asumir la Presidencia? El actual Vicepresidente no puede asumir la Presidencia, porque el final del término presidencial afectará también la designación de quien ocupa la Vice Presidencia. Por esta razón, según el artículo 233 de la Constitución, si no hay un presidente electo el día de inauguración, el Presidente de la Asamblea –y no el Vicepresidente– se convertirá en Presidente encargado.

17. ¿El nombramiento de un Presidente encargado ayudará a promover un proceso de democratización en Venezuela? El nombramiento de un Presidente encargado no necesariamente promoverá un proceso de democratización. Venezuela ha experimentado recientemente con "*instituciones paralelas*" sin ningún resultado claro. El desafío, por lo tanto, es diseñar e implementar un proceso de democratización que incluya el nombramiento de un Presidente encargado a partir del 10 de enero. Este proceso, destinado a reconstruir la democracia constitucional y restaurar la capacidad del estado requerirá el firme apoyo de la comunidad internacional basada en el principio de la responsabilidad para proteger.

18. ¿El nombramiento de un Presidente modificará el deber de obediencia? El nombramiento de un Presidente encargado no modifica necesariamente el deber de obediencia al régimen de Maduro. El componente clave del poder político es el deber de la obediencia, particularmente de los funcionarios civiles y militares. El nombramiento de un Presidente encargado podría cambiar el deber de obediencia, de régimen de Maduro al legítimo Presidente, si este nombramiento es parte de una estrategia de democratización exitosa.

19. ¿Cuándo deben convocarse las elecciones presidenciales? Según el artículo 233 de la Constitución, las elecciones presidenciales deben convocarse dentro de los 30 días posteriores al 10 de enero. Sin embargo, este lapso no puede cumplirse en las condiciones actuales. Las elecciones libres y transparentes en Venezuela requerirán grandes transformaciones políticas para construir condiciones de integridad electoral en un estado capaz, todo lo cual excede ese lapso. Como resultado, en virtud del artículo 333 de la Constitución, es posible organizar elecciones libres y transparentes más allá del período de 30 días, si ello es necesario para asegurar el cumplimiento de las condiciones de integridad electoral.

19. ¿Cuál podría ser el papel de la comunidad internacional? La comunidad internacional tiene un papel relevante en el proceso de democratización en Venezuela. Si Maduro permanece en el poder después de enero 10 de enero, la comunidad internacional podría reducir o incluso suspender las relaciones diplomáticas, porque el régimen de Maduro será un gobierno de facto. Además, la comunidad internacional podría avanzar en las sanciones y otras medidas adoptadas contra el régimen de Maduro, basado en las violaciones de los derechos humanos, corrupción y lavado de dinero, entre otros. Sin embargo, un proceso de democratización requerirá algo más que sanciones y aislamiento internacional. Por el contrario, también es necesario que la comunidad internacional

apoye las decisiones adoptadas por la Asamblea Nacional. Por lo tanto, la comunidad internacional podía reconocer a la Asamblea Nacional como la única institución electa que puede representar a Venezuela internacionalmente, incluso para cubrir la ausencia del Presidente electo.

Washington D.C., 28 de noviembre de 2018.