



— Universidad —
Inca Garcilaso de la Vega
Nuevos Tiempos. Nuevas Ideas

FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLÍTICAS

**“VIOLACIÓN SEXUAL DE MENOR DE EDAD CASO EXPEDIENTE 96
2005 CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DEL SANTA”**

TRABAJO SUFICIENCIA PROFESIONAL

PARA OPTAR EL TÍTULO DE ABOGADO

**PRESENTADO POR EL BACHILLER:
PAREDES SOUQUON, PABEL EDUARDO**

LIMA – PERÚ

2020

DEDICATORIA

Este TRABAJO DE SUFICIENCIA PROFESIONAL está dedicado a mi hija Alicia Belén Paredes Calderón, “Ali”, mi pequeña gran guerrera y milagro de vida que a sus cortos 10 años de edad ha sobrevivido a 2 cánceres y dos transplantes de órganos y prácticamente vivimos durante casi cuatro años en el Benniof Children’s Hospital de la Universidad de California en San Francisco, California; quien con su valentía, alegría y ganas de vivir me motivó e impulso a culminar mi carrera profesional y optar el Título de Abogado que había dejado olvidado e inconcluso por mucho tiempo, para no dejar a medias una de mis grandes pasiones y más grandes objetivos: el ejercicio de la abogacía.

Esta niña, mi hija y mi princesita, sobreviviente de cáncer y considerada un milagro médico por haber sido el primer caso con esas características (primero Cáncer de hígado, un transplante de hígado y posteriormente leucemia y un transplante de médula ósea) en los Estados Unidos de Norteamérica y quizá del mundo en su momento, motivo de estudio y conferencias en las mejores universidades de medicina me enseñó que hay muchas razones para salir adelante en esta vida y no dejar ni abandonar tus sueños ni metas que te hayas trazado, sin importar el tiempo transcurrido ni la edad.

Atentamente, tu padre

Pabel Eduardo Paredes Souquòn

AGRADECIMIENTOS

Agradecer primero a Dios nuestro creador ya que en base a la fe en él pude salir adelante en las adversidades que se me presentaron en la vida.

Luego a mis padres por enseñarme valores y a pulir mis virtudes, por su apoyo incondicional, su amor, sus consejos y sus reprimendas para hacerme un hombre de bien y buen padre.

Para mis hermanos por estar conmigo en los buenos y malos momentos de mi vida.

Para mis hijos Rudy Eduardo “Edu”(Oficia de Policía en San Francisco, California), Jorge Alejandro “Jano” (estudiante becado de primer año en la Universidad Estatal de San Diego, California) y Alicia Belén “Ali”(mi princesita, guerrera y luchadora) por ser mi motor y motivo.

Para mi novia Astrid por estar conmigo en esta difícil etapa de mi vida apoyándome y soportándome incondicionalmente.

Y por último a mis compañeros, amigos y familiares que me ayudaron y apoyaron para llegar a este momento tan importante y feliz de mi vida.

ÍNDICE

DEDICATORIA	2
AGRADECIMIENTOS	3
ÍNDICE	4
RESUMEN	6
INTRODUCCION.....	7
CAPÍTULO I	8
MARCO TEÓRICO.....	8
1.1 Antecedentes legislativos.....	8
1.2 Bases Teóricas.....	10
1.2.1 Violación sexual.....	10
1.2.2 Presunción de inocencia	11
1.2.3 Valoración de la víctima.....	11
1.3 Marco Legal	13
1.3.1 Agravantes	13
1.3.2 Marco Legal Comparado.....	16
1.4 Análisis doctrinario	17
1.4.1 Corpus delicti.....	17
1.4.2 Prueba, motivación y sentencia.....	18
1.4.3 Reparación civil.....	22
CAPITULO II.....	23
CASO PRÁCTICO	23
2.1 Planteamiento del caso.....	23
2.1.2 Antecedentes	23
2.1.3 Hechos.....	23
2.2 Síntesis del caso.....	23

2.3 Análisis y opinión crítica del caso.....	26
 CAPITULO III	27
ANALISIS JURISPRUDENCIAL.....	29
3.1 Jurisprudencia nacional.....	29
CONCLUSIONES.....	30
RECOMENDACIONES.....	32
REFERENCIAS.....	33
ANEXOS.....	35

RESUMEN

El asunto que frecuentaremos en el actual trabajo de suficiencia profesional es la Violación sexual de menor de edad, el cual ha sido desarrollado desde una configuración normativa, doctrinaria y jurisprudencial la apelación en concordancia con la sentencia condenatoria designada durante la duración del juicio penal 00096-2005-0-2501-SP-PE-01, de la Corte Superior de Justicia del Santa – Chimbote, así como el tribunal de la Corte Suprema de Justicia de la República orientó a la propia, poseyendo como motivo el proporcionar los incomparables principios sobre el Derecho Procesal Penal aprovechados por nuestra administración de justicia, y frecuentan un delito de violación de la libertad sexual.

El presente trabajo sujeta tres capítulos, ya que promoveremos el incremento de los antecedentes legislativos, el marco legal adecuado a la cuestión primordial: Violación sexual de menor de edad, consecutivamente una observación doctrinaria por algunas representaciones diferentes que se encuentran implicadas en el informe.

Repentinamente, se efectuará la exposición del reciente tema, solucionando con una recapitulación referente a la publicación, asimismo exhibiendo mi perspectiva jurídicamente y examinadora por aquella materia.

Palabras Claves: Violación sexual, prueba, motivación, sentencia y reparación civil.

INTRODUCCION

La libertad sexual es un bien jurídico protegido por el derecho penal como medio de control de social, el cual reprocha penalmente la agresión sexual a través de la introducción de cualquier objeto hacia las partes íntimas de la persona.

En el presente caso, se abordó el estudio de dos sentencias de diferentes instancias contradictorias, cuyos hecho se registran en que se le atribuye al enjuiciado F.P.C.R. de agredir sexualmente a la menor de iniciales L.S.C.E., luego de que éste aprovechara las circunstancias para abusar de su nieta desde el año 2000 cuando ella tenía la edad de doce años, la perjudicada asegura que no lo denunció en ese momento porque se encontraba amenazada por su abuelo, quien cometió estos actos reprochables en la morada que compartían cerca de Huarmey y en Coishco.

El inculpado recibió como condena en primera instancia, treinta años de pena privativa de libertad. Siendo que en primera instancia, con fecha 14 de junio del 2018 siendo condenado el inculpado que posee las iniciales F.P.C.R. por la agresión sexual de menor de edad en perjuicio de la menor de iniciales L.S.C.E., por lo que se le imputa treinta años de prisión.

En segunda instancia, durante la audiencia de apelación presentada ante la Segunda Sala Penal de Apelaciones de la Corte Superior de Justicia del Santa, a través de la sentencia de fojas doscientos ochenta y nueve percibida el 19 de noviembre del 2018, fallan condenándolo a treinta años de encarcelamiento al calificarlo como autor del crimen y fijaron la cantidad de S/2,000.00 soles por concepto de reparación civil que deberá de pagar por los daños ocasionados hacia la perjudicada L.S.C.E.

Es así que en el presente se abordara de manera suscitan el presente tema.,

CAPÍTULO I:

MARCO TEÓRICO

1.1. Antecedentes legislativos.

El contenido que plasmaremos a continuación es sobre la violación sexual de menor de edad, donde se desenvuelve constantemente, por tal motivo que cuando transcurren los años descubrimos más casos, del mismo modo logramos apreciar como los diversos países han intercedido tanto en el reglamento como en el Código Penal del Perú, sobrellevando así incomparables variaciones en el contexto lícito alcanzando la ampliación de la pena continuamente.

SILVA advierte lo siguiente:

Son proximidades que se constituyen al implicar a una persona adulta y a un infante, asumiendo como intención la subvención genital o de cualquiera provocación sexual. En ciertos casos este tipo de abuso lo efectúa un adolescente (contra sus principios) porque se siente amenazado. (Silva, 2003, p.195)

El progreso de esta historia sobre la violación sexual según Quispe (2018) en su investigación descubre que se exterioriza a partir del derecho canónico, designando al “struprum violentum” (estupro violento) tan pronto como se realizara el desfloramiento sin el consentimiento de la perjudicada. Por otra parte, los tribunales respectivos percibieron como innecesaria el utilizar como sanción el fallecimiento de los culpables que violentaron a las afectadas, puesto que aquellas no conservarían su virginidad. (Quispe, 2018, p.4)

Manifestamos que claramente se demuestra en este lapso de tiempo el machismo en su máxima expresión, ya que en sus leyes los tribunales laicos no castigaban al agresor que violaba a una mujer ya desflorada.

QUISPE ostenta: “En Perú, durante el periodo prehispánico fue caracterizado como significativo porque necesariamente estudiaban el quebrantamiento, del mismo modo el Imperio Inca era el encargado de sancionar con la defunción de aquel culpable en la horca” (Quispe, 2018, p.4).

Por otro lado, al comparar este periodo con el actual, distinguimos que la fémina era respetable, conjuntamente penalizaban a los provocadores, dado que no constaban las incontables violaciones a diferencia de hoy en día.

NAVAS exterioriza: “Durante el ciclo colonial, los multitudinarios poblados nativos lograron el progreso de sus numerosas pautas consuetudinarias, donde los invasores asumieron la dificultad de excluirlas para sustituirlas por su régimen lícito, más aun con relación a la integridad” (Navas, 2018, p.338).

Plasmamos que las conocidas normas han sido instauradas por los altos mandos españoles, consiguiendo como designio el retornar tradicionalmente sus finanzas y renovar la comunidad del pueblo. Debido a la religión, se utilizaban ciertos establecimientos que eran aplicados en España, como resultado en Perú disfrutamos de las leyes de Indias y otras más.

VILLANUEVA define lo siguiente: “Logramos examinar que el flamante Código Penal peruano presentado durante el año 1863, decidió incluir en el reglamento tanto a la violencia como el estupro” (Villanueva, 1998, p.10).

QUISPE puntualiza: “Pudimos regular en el Código Penal peruano de 1924, pues las faltas hacia esos buenos hábitos, liberación y decoro sexual, sabiendo que si algún individuo comete alguna de éstas recibirá un castigo” (Quispe, 2018, p.10).

Sabemos que en el Código Penal es estimado aquel ataque como un desacato, porque respeta esa medida al comprender que debe de tomar la violentada.

QUISPE indica: “En nuestro Código Penal de 1991, podemos localizar a algunos quebrantamientos sobre la violación incluido en los que van en contra de la libertad vinculado a la sexualidad” (Quispe, 2018, p.11).

1.2. Bases Teóricas.

1.2.1. Violación sexual.

La infracción ya mencionada en diversas circunstancias comprende a las afectadas que poseen la minoría de edad, demostrado en el presente Código Penal ubicado en el TÍTULO X que vincula a la seducción y los actos contra la decencia. Habitualmente con todo lo que concierne en cuanto a las agresiones hacia nuestra libertad sexual, visto que lo encontramos resguardado por esta reglamentación.

Dicha infracción puede ser localizada porque su regulación dentro del artículo 170 en este Código Penal, donde nos expone a continuación: Fuese la cuestión de aquel sujeto, quien decide presionar a otra para cometer actividades de carácter sexual por la vagina, el ano, la boca o desarrolla actitudes parecidas introduciéndole cosas, extremidades corporales mediante la vagina o el ano, será sancionado con encarcelamiento efectivo. (Código Penal Peruano, p.116)

ÁVALOS indica: “En diversos sucesos el culpable a través de esta falta, puede suponer que el individuo con el que realiza este evento, goza del acceso corporal y aparenta más edad de la que presenta” (Ávalos, 2004, p.466).

1.2.2 Presunción de inocencia.

Consagra una de las garantías básicas del Estado, dicho principio se encuentra en el artículo 2, inciso 24, literal e perteneciente a la Carta Magna del Perú al revelar: “El procesado será declarado como inocente hasta que pueda demostrarse lo contrario judicialmente” (Constitución Política del Perú, p.4).

“Aquel individuo que sea inculcado por un delito, puede ejercitar la suposición de inocencia, al no demostrar lícitamente lo contrario” (La Convención Americana de los Derechos Humanos, citado en Zapata y Cuarezma, 2004)

Existen límites en cuanto a la prisión provisoria, debido a que se empleará esencialmente como recurso final durante todo el menor tiempo posible. En un determinado juicio imparcial deben de presentarse las garantías que presumen la inocencia del inculcado concordando con el debido proceso. (Las Reglas Mínimas de las Naciones Unidas, citado en Zapata y Cuarezma, 2004)

El proceso encargado de castigar, tiene como propósito el poder de comprobar si es que el acusado ejecutó el delito que se le hace responsable. Dado que, existen reglas que conducirán el juicio, las cuales deben de respetar obligatoriamente los derechos del inculcado. Considerando que, todo individuo no es culpable solamente si se manifiesta el cargo de conciencia en la falta de la que es imputado. (Higa, 2013, p.114)

Podemos encontrar ordenamientos jurídicos que han sido determinados, a fin de efectuar una serie de actividades en el proceso, con la conclusión de estipular si el sujeto procesado cometió o no una infracción.

1.2.3 Valoración de la declaración de la víctima.

La declaración de la víctima es imprescindible, sobre todo porque se exhiben algunas ofensas que son contrarias a la autonomía sexual, de esta forma adquirimos como tema la violación sexual. Del mismo modo, para que este reconocimiento sea admitido por un medio probatorio se inspeccionará su licitud, es inevitable que descubran situaciones encargadas de ratificar la versión de aquella afectada. (Vizcarra, 2016, p.326)

Fundamentalmente se relaciona con el único valor que consiga por generar esa argumentación de la castigada, donde su convicción puede ser admitida gracias al semblante del juzgador.

Podemos investigar la posibilidad en quebrantar esa sospecha de inocencia, sabiendo que lo permite nuestra Carta Magna, teniendo como sencillo conocimiento el demostrar la prueba incriminadora. De forma similar, esta jurisprudencia remedia este inconveniente por no centralizar directamente esta manifestación de la víctima, por otro lado se establece el grado de su certeza. Destacamos lo importante que es reconocer determinadas trayectorias, las cuales son obtenidas exclusivamente por una justificación y la alternativa para enmendar este altercado. (Vizcarra, 2016, p.328)

La presente jurisprudencia ha notado estas medidas en este periodo para apreciar su descargo, simplemente por paralizar los delitos cuando se estima tanto el beneficio y resultado. Exponiendo la figura de derechos que tienen rango constitucional, (como

presumir la inocencia) consiguiendo la estipulación de estas resoluciones legítimas, con el motivo de no vulnerar una complicación lícita.

En la Audiencia Provincial localizada en Madrid N°976-2012, fue reconocido el aspecto de la evaluación probatoria, donde se enuncia: Luego de describir el avance de sus demostraciones correspondientemente, inspeccionando la apariencia de esas pruebas de cargo y evidenciando que la estimación practicada verifica los modelos de experimentación, la sana crítica y lo razonado. (Vizcarra, año, p.328)

1.3 Marco Legal

CÓDIGO PENAL, VIOLACIÓN SEXUAL DE MENOR DE EDAD.

Artículo 173.- Aquella persona que permita de manera libidinosa a través de la vagina, ano o boca, realiza sucesos análogos metiéndole objetos o piezas del cuerpo en el órgano genital de la fémina o el recto del infante, en consecuencia, el criminal recibirá una sanción que deberá cumplir en prisión. En el caso que la afectada tenga como máximo diez años, pues ese castigo será de cadena perpetua, en vista que la edad cronológica de aquella lastimada está localizada entre los diez y menos de catorce años, el involucrado cumplirá una penalidad superior a treinta pero inferior a los treinta y cinco años. Cabe destacar que, la medida disciplinaria aplicada (cadena perpetua) se ejecutará cuando el agresor mantuviese cierta responsabilidad o vinculación parental manifestando su autoridad frente a la ofendida. (Código Penal Peruano, p.119)

HOLLÍN con respecto al artículo 173, indica posteriormente con relación a la agresión que indagamos: “Lamentablemente los agresores en general son hombres y

esas violaciones ocurren en la morada de la atormentada, las cuales son abrumadas por un arma o mediante intimidaciones” (Hollín, 1989).

1.3.1. Agravantes.

Alcanzamos descubrirlo en nuestro artículo 177 referente al vigente Código Penal, cuando se presenta un suceso en el que aquel provocador posea alguna obligación sobre el impúber, durante el proceso será asignada como sanción la inhabilitación, también el castigo de reclusión correspondiente.

ÁVALOS relata a continuación sobre la nombrada contravención:

El error de tipo reincide por los años que tiene la mártir, ya que la agente fue presentada con la edad de catorce años, señalando que el Derecho Penal obstaculiza las relaciones eróticas cuando es conseguido forzosamente o por algún chantaje, en aquel supuesto grave descubrimos el error de prohibición, puesto que la colectividad de dos o más individuos está determinado en la agresión genital agravada. (Ávalos, 2004, p.467)

CÓDIGO PENAL, VIOLACIÓN SEXUAL DE MENOR DE EDAD SEGUIDA DE MUERTE O LESIÓN GRAVE.

Artículo 173 A.- Cuando en esta circunstancia el violador consigue modificar aquella consecuencia o interpone el salvajismo, alcanzará la pena de cadena perpetua, ya que las conocidas actividades fueron plasmadas en los incisos 2 y 3 ostentados anteriormente, finalizan al ocasionarle su defunción u ocasionan un peligroso daño e irremediable a la venerada. (Código Penal Peruano, p.119)

El Juzgado Penal de Lima asevera: “No será considerado como voluntario cuando el agresor desiste de la violación sexual solamente porque el acontecimiento fue

interrumpido por los oficiales o socorro del testigo, obstaculizando justo aquel instante donde el inculcado intentaba mantener intimidad" (Sentencia 22 de mayo de 1997 del Juzgado Penal de Lima).

CÓDIGO PENAL, ACTOS CONTRA EL PUDOR EN MENORES.

Artículo 176A.- Aquel sujeto que no ostenta el propósito de ejercer contacto sexual, el cual ubicamos en el artículo 170°, perpetra con un niño de catorce años al exigirle que realice sobre él o con otra persona caricias indebidamente en sus órganos sexuales o actividades análogas que resultan ser contrarias a la decencia, tendrá como castigo la cárcel en un lapso de siete a diez años, solamente si la afectada tiene menos de siete años. Cuando una víctima tiene de siete a diez años, el criminal obtendrá una sanción que es localizada en el intervalo de seis y nueve años. Puesto que, recibirá la condena en prisión durante cinco y ocho años, si la agraviada señala como su edad de diez hasta los catorce años. Suponiendo que, el acontecimiento conserve carácter depravado u origine algún peligroso desperfecto en la salud (física o mental) de la víctima, por lo que el culpable adoptaría un encarcelamiento que no superaría los doce años, pero sería mayor de diez años. (Código Penal Peruano, p.120).

CÓDIGO PROCESAL PENAL, DERECHOS DEL AGRAVIADO.

Artículo 95 inciso 1 literal c.- El ofendido, deberá practicar su derecho para que sea tratado imparcialmente y de forma considerada, ya que algunas autoridades adecuadas tendrán que desempeñar sus funciones, al proteger tanto su moralidad como la de sus parientes. Con vinculación a ciertos procedimientos por desacatos que infringen la

libertad de la sexualidad, defenderá en todo momento la identidad por ser la obligación del encargado. (Código Procesal Penal Peruano, p.77)

CÓDIGO PROCESAL PENAL, PARTICIPACIÓN DE TESTIGOS Y PERITOS.

Artículo 194 inciso 3.- Con respecto a los delitos que infringen la autonomía sexual, no solicitaremos que acudan los agraviados que son menores de edad, también aquellas damnificadas quienes podrían resultar afectadas psicológicamente gracias a su colaboración constante durante el transcurso del juicio. (Código Procesal Penal Peruano, p.120)

CÓDIGO PROCESAL PENAL, SUPUESTOS DE PRUEBA ANTICIPADA.

Artículo 242 literal d.- Las confesiones proporcionadas por los impúberes, quienes son víctimas de agresiones percibidas en los artículos 153 y 153A del capítulo I, capítulo IX, X y XI, los cuales corresponden al Título IV del Código Penal. Esas manifestaciones tendrán que ser comprobadas por los psicólogos especialistas con ayuda de las cámaras Gesell, aquellas serán maniobradas por el Ministerio Público. Tanto las revelaciones adecuadas como los diálogos habrán de ser captadas, con el único propósito de impedir que los maltratados se victimicen nuevamente y evitar sobreexponerlos. (Código Procesal Peruano, p.151)

1.3.2. Marco Legal Comparado.

El Código Penal de Bolivia regula el presente quebrantamiento en el artículo 308 designado “violación”, donde señala lo siguiente:

Aquel que sostiene acciones lujuriosas de cualquier sexo, recibirá un castigo de cuatro a diez años que cumplirá en prisión, fuese el suceso donde la atormentada es menor, esa agresión se escarmentará mediante una medida correctiva entre diez a veinte años, si se tuviese como secuela el terrible fallecimiento de la víctima, la sanción correspondiente será la de un homicidio. (Código Penal Boliviano, p.52)

Dentro del Código Penal chileno hallamos esa falta normalizada en el inciso 3 del artículo 361 nombrado “de violación”, sosteniendo a continuación:

Cuando la atacada es una pequeña con doce años, pese a no utilizar la fuerza y estando la fêmea fuera de conocimiento o si no tiene sensatez en ese momento por algún motivo, su condena estará en el rango inferior dentro de la máxima condición y superior en la categoría media. (Código Penal Chileno, p.50)

El artículo 183 exclamado “de los abusos y agresiones sexuales a menores de dieciséis años” concerniente al Código Penal de España, refiere:

El individuo que efectúa acciones eróticas en compañía de un adolescente, tendrá la condena de dos a seis años que cumplirá en la cárcel. Si por alguna razón los acontecimientos se han cometido mediante la intimidación, el provocador obtendrá la pena entre cinco a diez años de penitenciaría. Algunas correcciones similares serán aplicadas cuando se implique la violencia, para exigir la cooperación de una menor en actividades de carácter sexual con otro sujeto o hacia sí mismo. Debido a que mantenga acceso carnal mediante la vagina, el recto, la boca, introduciendo partes corporales u objetos por la vagina o el ano, el abusador cumplirá su condena encarcelado de ocho a doce años, del mismo modo cuando un evento es cometido con la maltratada en

actividades sexuales, éste tomará un correctivo de doce a quince años si se aplica la fuerza. (Código Penal Español, p.68)

1.4 Análisis doctrinario

Logramos descubrir incomparables figuras jurídicas centralmente en el CASO PRÁCTICO, que se desarrollará en el capítulo posterior, las conocidas figuras que surgen en nuestro ordenamiento jurídico son imprescindibles al transcurrir dentro del procedimiento penal, entre ellas encontramos:

1.4.1. Corpus delicti.

Destacamos que fue revelada esta figura en el presente caso que examinamos, considerándolo como significativo, es preciso referirlo para poder saber más sobre el indicado principio.

GARNER asegura eventualmente:

Luego de haber establecido el cuerpo del delito, indicando que tenemos como evidencia la confesión del culpable, que además fue obtenida voluntariamente y sin presión alguna, pues ésta en todo momento debe de confirmar lo ocurrido ayudando a esclarecer lo sucedido. (Garner, 1995, p.226)

Hacemos de su conocimiento que, el Corpus delicti claramente debe de guardar sustento en la exposición sobre cierta presencia de un hecho, con todos sus componentes que son definidos por la legislación al formularlo como ofensivo, seguidamente se tendrá que asumir el castigo conveniente.

El Código Nacional de Procedimientos Penales plasmó posteriormente: “Se le conoce así al conjunto de compendios relacionados de forma directa o indirecta, siempre que forme parte de la materia de un evento que nuestra reglamentación manifiesta como delito” (Código Nacional de Procedimientos Penales, 2015).

Recalcamos que, los medios probatorios que fueron descubiertos al investigar el caso respectivo, después de ser correctamente apreciados tienen que certificar el corpus delicti en todo momento.

1.4.2. Prueba, motivación y sentencia.

En este trabajo la parte defensora del caso, detalla que carecen de pruebas suficientes para sancionar al atribuido, que no se demuestra una buena motivación del Ministerio Público, como consecuencia la sentencia exhibe una errónea valoración de pruebas. Pues a continuación, les revelaremos estas figuras jurídicas para entender más el presente caso.

1.4.2.1. La prueba.

HERNÁNDEZ lo define: “Los medios de probanza son ordenamientos, aquellos mantienen correspondencia con cosas o individuos, ya que nos auxilian con antecedentes primordiales que nos servirán durante la indagación sobre una situación aleatoria en el juicio” (Hernández, 2012, p.21).

Es primordial en el transcurso del proceso porque nos beneficia al definir la autenticidad, sirviendo como soporte de un acontecimiento, puesto que podremos saber mediante la prueba, quién nos engaña y quién declara con sinceridad respecto a una circunstancia en particular.

La Real Academia Española precisa: “La manera de hallar la realidad de ciertos acontecimientos que se encuentran en discusión durante un juicio, encontrada por las técnicas legítimas que utilizan los científicos regulado en la ley” (Real Academia Española, 2019).

Cabe enfatizar que, es demasiado rentable para el corregidor porque inmediatamente al evaluar de forma considerada aquellas pruebas, éste localizará al criminal y lo penará con la sanción pertinente empleando ante todo la justicia.

El artículo 373 del Código de Procedimiento Civil proveniente de Perú, plasma ulteriormente: “Serán aceptados los medios probados, tanto los que son regularizados o no en el actual Código, podrán ser manipulados para corroborar la legitimidad de las acciones donde pactan las dos partes” (Código de Procedimiento Civil Peruano, p.56).

1.4.2.2. Motivación.

TICONA asume: “Los fallos que son tomados por el juzgador, la estimulación queda determinada por la autoridad psicológica que instituyen en el veredicto final, del mismo modo por los conocimientos del suceso donde se fundamenta” (Ticona, 2001, p.2).

Sabemos que, estos se manifiestan de manera psicológica cuando es descubierto por el corregidor y como jurídica por las referentes explicaciones, en ambas se demuestra el veredicto nombrado por el inquisidor.

IGLESIAS descubre: “La motivación será imparcial en cada instante, autosuficiente en el ámbito de no requerir de otra táctica y justamente correspondiente con relación al propósito que se obtiene” (Iglesias, 2017, p.229).

Rescatamos que, debe de existir una notoria estimulación porque así el examinador delegado tomará una acertada decisión, que estará debidamente establecida por las autoridades apropiadas.

Se ha acentuado el Tribunal Constitucional con relación al asunto, aseverando: Como aparentemente no existe estimulación alguna, este hipotéticamente vulnera el derecho a una concernida motivación en las resoluciones judiciales, dado que deberían de presenciar las ilustraciones imperceptibles que instituyen esta habilidad, solo por pretender expresamente el cumplimiento de la determinada orden. (Tribunal Constitucional, STC N°0728-2008-PHC/TC, fundamento 7)

1.4.2.3. La sentencia.

TEJEDA describe a continuación:

Después de estimar cada período en el transcurso del procedimiento, el inquisidor oportuno forja su veredicto sobre un evento en el fallo. Alcanzamos descifrarlo de dos

formas, la primera es la concluyente donde termina la discusión y en la segunda está basado al manejar el reglamento lícito. (Tejada, 1837, p.220)

El crítico oportuno, únicamente debe de apreciar las pruebas presentadas, atender las explicaciones de los involucrados y continuar el protocolo, pronuncia la sentencia que contiene su opinión conclusiva.

CONDORI delimita: “El detractor soluciona la disputa mediante la acción jurídica, empleando su prudencia y desempeñando la necesidad de perpetrar el derecho de accionar y refutar” (Condori, 2005, p.57).

El corregidor mediante esta herramienta, luego de poder inspeccionar cuidadosamente cada movimiento del proceso, tiene como función revelar su fallo relacionado a una cuestión en específico para poder culminar el procedimiento penal.

El artículo 190 del Código de Procedimiento Civil Peruano, revela: El dictamen finiquita la disputa con primera instancia, que será sometido a fallos puntuales, reiterará sobre las cosas suplicadas, de tal manera hubieran sido suplicadas en caso se conozca que es verdad por los objetos del juicio, donde se inculpará o perdonará al procesado. (Código de Procedimiento Civil Peruano, p.29)

1.4.3. Reparación civil.

Podemos hallarlo reglamentado acorde al artículo 192 del Código Penal del Perú, donde forma lo siguiente: Se instituye adecuadamente con la contrariedad que el

imputado adopte, fuese el caso donde el bien afectado logre reponerse el malhechor lo formará, de lo contrario ejecutará el desembolso de su valor. Análogamente, se puede enmendar a la perjudicada por los desperfectos y daños que éste le causó. (Código Penal Peruano, p.84)

Aquella reparación civil será comprendida dentro del juicio, solamente cuando el corregidor cree que es obligatorio, ya que el culpable ha lastimado un bien que tendrá que restablecerse o formalizar el propio desembolso.

Nuestro Código Civil, muestra una disconformidad entre los deberes coligados y solidarios: El artículo 1182 del actual asevera que se disponen por medidas de aquellas necesidades partitivas, los compromisos mancomunados. Por otra parte, el artículo 1186 expresa que el merecedor puede asistir contra todos los insolventes adheridos si éste así lo apetece. Los requerimientos que logren proporcionar contra uno, no imposibilitarán que en el futuro se rijan contra los demás, siempre que no acabe de pagar la deuda. (Código Civil Peruano, p.411-412)

CAPITULO II

CASO PRÁCTICO

2.1 Planteamiento del caso

Nosotros utilizamos como instrumento al análisis documental, pudiendo efectuar el trabajo de suficiencia profesional continuamente, se exhibirá en el caso actual una exhaustiva investigación sobre la resolución en segunda instancia relacionada con nuestro tema primordial: Violación sexual de menor de edad.

Este caso lo podemos localizar en el EXPEDIENTE: 00096-2005-0-2501-SP-PE-01, por delito de violación sexual en AGRAVIO de la menor de iniciales L.S.C.E., encaminado en contra del inculpado F.P.C.R.

2.2 Síntesis del caso

Se le atribuye al enjuiciado F.P.C.R. de agredir sexualmente a la menor de iniciales L.S.C.E., luego de que éste aprovechara las circunstancias para abusar de su nieta desde el año 2000 cuando ella tenía la edad de doce años, la perjudicada asegura que no lo denunció en ese momento porque se encontraba amenazada por su abuelo, quien cometió estos actos reprochables en la morada que compartían cerca de Huarmey y en Coishco.

El inculpado recibió como condena en primera instancia, treinta años de pena privativa de libertad.

En primera instancia, con fecha 14 de junio del 2018 siendo condenado el inculpado que posee las iniciales F.P.C.R. por la agresión sexual de menor de edad en perjuicio de la menor de iniciales L.S.C.E., por lo que se le imputa treinta años de prisión.

En segunda instancia, durante la audiencia de apelación presentada ante la Segunda Sala Penal de Apelaciones de la Corte Superior de Justicia del Santa, a través de la sentencia de fojas doscientos ochenta y nueve percibida el 19 de noviembre del 2018, fallan condenándolo a treinta años de encarcelamiento al calificarlo como autor del crimen y fijaron la cantidad de S/2,000.00 soles por concepto de reparación civil que deberá de pagar por los daños ocasionados hacia la perjudicada L.S.C.E.

En última instancia, el proceso se condujo del siguiente modo:

Se presentó ante la Sala Penal Permanente de la Corte Suprema de Justicia de la República un recurso de nulidad número veintisiete el día 26 de noviembre del 2018, donde la defensa técnica del inculcado con iniciales F.P.C.R. solicita que sea declarada nula la acción penal, ya que cuestiona el certificado médico donde se indica que no hubo violación, las pericias psicológicas no mostraron afectación sexual, en la declaración de la testigo (esposa del imputado) puntualizó que lo denunció por venganza pues éste la abandonó y la agraviada negó rotundamente la agresión sexual.

El abogado, sustenta que existe insuficiencia probatoria y que la sentencia posee una equívoca valoración de pruebas porque no justifican los cargos atribuidos al acusado.

El Ministerio Público determina que las declaraciones policiales, del médico legista, del psicólogo, los certificados de antecedentes penales y las manifestaciones testimoniales de la afectada y la testigo, las cuales fueron estimadas adecuadamente.

Luego de valorar las pruebas demostradas y motivadas de forma oportuna, el Tribunal tomó la decisión de absolver al inculcado con iniciales F.P.C.R. de esa acusación fiscal, donde exhibe al autor comprometiéndolo con el delito de ultraje genital y tiene como víctima a una menor de edad, en agravio de la menor de iniciales L.S.C.E.

Posteriormente a lo propuesto, los hechos referidos y la argumentación de las partes, los señores Jueces Supremos que componen la Sala Penal Permanente de la Corte Suprema de Justicia de la República fallan lo consecuente:

Declaran el recurso de nulidad interpuesto por la defensa técnica HABER NULIDAD, favoreciendo al imputado de iniciales F.P.C.R. frente a la sentencia número doscientos ochenta y nueve en segunda instancia, con fecha 19 de noviembre del 2018.

Revocando la condena esencialmente establecida al atacado, con treinta años de pena privativa de la libertad, por la peculiaridad de violación de la libertad sexual sub tipo violación sexual de menor de edad, en agravio de la menor cuyas iniciales son L.S.C.E.

En seguida queda verificada la concerniente sentencia: DISPUSIERON el ARCHIVAMIENTO DEFINITIVO del juicio, luego de cumplir ciertos oficios oportunos para anular los antecedentes judiciales y policiales.

2.3 Análisis y opinión crítica del caso

Uno de los principios es el cuerpo del delito, aquella garantía constitucional señala respectivamente que debe de comprobarse si se ha cometido una infracción antes de que un individuo pueda ser procesado por haber cometido dicha infracción.

Como podemos visualizar en las circunstancias explicadas anteriormente, donde no es demostrado el delito de violación sexual de menor de edad, por parte del inculpado con iniciales F.P.C.R. frente a la lastimada menor de iniciales L.S.C.E., en vinculación con el fallo del tribunal indicando que es absuelto el procesado de toda culpa.

La razón primordial que sustenta el fallo es que la menor de iniciales L.S.C.E. mencionó en el juicio oral que:

El inculpado es su abuelo paterno, que no abusó sexualmente de ella y que lo acusó porque su abuela se lo pidió para vengarse de él. De esta manera, evidentemente se muestra una contradicción entre lo que declaró la menor ante la policía y durante la audiencia oral.

También sabemos que la abuela de la maltratada alegó:

Lo denuncié por venganza porque me abandonó por irse con otra mujer, sin importarle que tenían hijos pequeños. Asimismo, textualmente se aprecia que la testigo actuó por impulso utilizando así a su nieta con iniciales L.S.C.E.

Lo demostrado expresa evidentemente la carencia de una sindicación directa al imputado, es por esto que se aplica el corpus delicti.

CAPITULO III

ANALISIS JURISPRUDENCIAL

3.1 Jurisprudencia nacional.

Acuerdo Plenario N° 1-2011/CJ-116, ostenta como la evaluación de la evidencia, frente a los desacatos que impliquen la autonomía sexual, al señalar que en lo argumentado por el niño evidentemente observamos la falta. De tal modo, su confesión puede ser admisible siempre que carezca de inseguridades, se relacionará con lo ocurrido y bastará con localizar pruebas que corroboren lo que manifestó. Se debe de imposibilitar alguna clase de victimización, principalmente porque tiene la minoría de edad, ya que cuando pretende recordar aquel doloroso evento puede resultar más afectada psicológicamente. Cabe resaltar que, en muchas ocasiones las víctimas suelen retractarse, puesto que existe una relación parental, de subordinación o de autoridad entre el imputado y la agraviada.

La cuestión que posee el Acuerdo Plenario N° 02-2005/CJ-116 es el requerimiento de la sindicación del coacusado, manifestante o perjudicado, relacionándose a la afirmación efectuada por la ofendida, ya que resulta como suficiente y debilita el supuesto de inocencia. Refiere ciertas normas ubicando la apreciación que el corregidor pueda proporcionarle, dependiendo únicamente de la autenticidad que pueda encontrar, dentro de todas las manifestaciones narradas por los implicados, después de valorar el argumento brindado por el testigo que se basa en lo acontecido. Al mismo tiempo, mediante el artículo 96 plasmado en el vigente Código Procesal Penal, enfatizamos que cuando la perjudicada desarrolla el papel de actor civil, pues éste no evita que deba testificar como testigo en las investigaciones pertinentes y durante el juicio.

La Sala Permanente de la Corte Suprema de Justicia de la República, se pronunció ante la Casación N° 1441-2017 de Apurímac que fue declarado como FUNDADO, culpando a Samuel López Samanez del delito de violación sexual de menor de edad en agravio de D.A.M.Q. y en grado de tentativa en perjuicio de la menor B.E.U.Q., recalcando el Tribunal Supremo la importancia de un dato cuando existe una retractación del argumento inculpatario, no obstante se evitará el inconveniente de conceder estimación a las revelaciones preliminares, sobre todo si se dieron ante un encargado del Ministerio Público y fueron reconocidas por recapitulaciones del exterior. Fuese el caso que la agraviada por una agresión sexual, pese al daño causado, brinda una narración detallada y consecuente, con relatos puntuales y contemporáneos, esa declaración en consecuencia es una evidencia apreciable. Poseerá capacidad para

instaurar una sanción punible, asumiendo que durante el transcurso de la indagación surjan demostraciones inmediatas e incuestionables. Al mismo tiempo, señala la vulneración de cierta estimulación en las resoluciones, reglamentado en el artículo 139, numeral 5 plasmado en la Carta Magna del Perú. El análisis de la sentencia muestra vicios de ilogicidad insubsanables, que en el artículo 150, literal d, regulado en el Código Procesal Penal indican su NULIDAD.

Se interpuso un Recurso de Nulidad 2062-2016 de Ica, analizado por la Primera Sala Penal Transitoria de la Corte Suprema de Justicia de la República quienes declararon NO HABER NULIDAD, absolviendo a Luis Alberto Tosayco Martínez del delito de ultraje sexual en agravio de la menor identificada con las iniciales A.E.C.S., nuestro Tribunal Supremo sustenta que el principio in dubio pro reo tiene jerarquía constitucional, garantizando al privilegio esencial de propia autonomía, tanto para proteger su validez como su restricción con mínima gravedad sabiendo que esa limitación es una excepción. Algunas sentencias absolutorias fueron establecidas por incertidumbre sensata, pues a pesar de la presencia de indicadores probatorios que corroboran un quebrantamiento, no son aptos para expresar el compromiso punitivo del inculpado. En cuanto a la apreciación total de la evidencia, donde la menor A. E. C. S. participa del reconocimiento fotográfico, indicando que el sujeto que aparece en la tercera foto es quien trató de ultrajarla, siendo éste el procesado. Al ser este reconocimiento la única prueba, no consigue sostener una sentencia, puesto que no se ha desvirtuado la suposición de inocencia que beneficia al acusado, se requiere establecer una sentencia ABSOLUTORIA.

Fue presentada una Casación N° 13-2018 de Cusco ante la Sala Penal Permanente de la Corte Suprema de Justicia de la República, declarado como ADMISIBLE absolviendo a César Blanco Núñez del delito de agresión sexual agravada, afectando a la menor de iniciales C.G.B.M., el Tribunal Supremo detalla una refutación en la credibilidad, porque se encuentra un deterioro en la coherencia del veredicto. Del mismo modo, no se logra certificar que ocurre y que no, ya que incumpliría el principio de no contradicción. Las terminaciones sobre carencia de credibilidad relativa piden al juzgador formalizar un procedimiento calificador sobre los motivos que exhiben los involucrados en la discusión sobre el odio o rencor que probablemente pudiese presenciar, más aun basándose al expresar su veredicto, donde se otorga crédito o se destierre una versión. Debido a que no basta el exponer una expresión de la perjudicada para excluirla, ni invocar alguna disputa entre los implicados para desestimar el primordial medio probatorio.

CONCLUSIONES

1. El Ministerio Público demuestra que es acreditado el incidente con la declaración policial del inculpado de iniciales F.P.C.R. quien expuso que nunca su pene ha penetrado la vagina de la menor de iniciales L.S.C.E., en la declaración instructiva rendida en los debates orales prefirió usar su derecho de guardar silencio hasta que inicie el juicio. Luego que la evidencia ostentada en el pleno y con lo desarrollado en la audiencia establecemos que no concuerda, de tal modo no basta para crear convicción y certidumbre en el grado de responsabilidad del acusado con iniciales F.P.C.R. consiguiendo que se forme duda sensata con proporción a la supuesta agresión. Empleando este principio (presunción de inocencia) que lo hallamos regularizado en el inciso 11 del artículo 139 referente a la Constitución Política del Perú, ya que el colegiado considera que dicho veredicto de ser revocado y debe ABSOLVER rápidamente al imputado de la inculpación fiscal.

2. En concordancia con la PRUEBA, MOTIVACIÓN Y SENTENCIA, la defensa técnica cerciora: La existencia de carencia probatoria porque solo la sentencia es fundamentada con el testimonio de la menor L.S.C.E. y los alegatos del procesado de iniciales F.P.C.R. demostrados durante el juicio. Declaraciones que ponen en duda la culpabilidad del agente, pues la supuesta agredida refiere en el juicio oral que su abuelo paterno en ningún momento abusó sexualmente de ella. Al mismo tiempo, el abogado recalca que el examen brindado por el médico legista descubre que la menor tiene himen complaciente, la pericia psicológica adjunta que la agraviada no presenta indicadores psicopatológicos de afectación sexual y que la niña mencionó que denunció

por presión de su abuela (esposa del procesado). Por otro lado, el tribunal declara HABER NULIDAD en el recurso de nulidad conducido gracias al abogado del inculpado de iniciales F.P.C.R., absolviéndolo de la acusación fiscal, donde se le es acusado por los cargos de autor, implicándolo en el delito de violación sexual de menor edad. Tenemos que referirnos a nuestro exhaustivo análisis sobre el presente caso, cuando tomamos como argumento primordial el novedoso Fallo de la Sala Penal Permanente, el cual intervino verdaderamente al apreciar este recurso de nulidad.

3. El artículo 158 del Código Procesal Penal Peruano, hace referencia al valor que puede generarse en la prueba, al plasmar que el corregidor es quien desarrollará las medidas lógicamente, utilizando la sabiduría y las máximas del experimento, para manifestar algunas correcciones alcanzadas, también las consideraciones resguardadas durante aquel procedimiento. Recordemos que la evidencia adquirida exclusivamente por dudas, tiene que ser corroborada y la inferencia cumplirá apropiadamente con las pautas señaladas anteriormente. (Código Procesal Penal Peruano, p.53)

RECOMENDACIONES

1. Recomendamos efectuar programas académicos que se encuentran encaminados a los juzgadores penales, para que puedan profundizar el estudio del Acuerdo Plenario N° 1-2011/CJ-116 y el Acuerdo Plenario N° 02-2005/CJ-116, relacionado a la apreciación de ciertas sindicaciones tanto de las agraviadas como testigos, análogamente se desea uniformar la debida aplicación de los reglamentos de la razón, erudición y máximas de la experiencia simplemente para una correcta evaluación de los medios probatorios particulares.

2. Recomendamos directamente a los Colegios de Abogados de todo nuestro Perú, el tener que cumplir con las debidas programaciones académicas que son dirigidas a los agremiados correspondientes, para que aquellos logren estudiar de forma completa la evaluación de los medios probatorios particulares e indagar los acuerdos penales como el Acuerdo Plenario N° 1-2011/CJ-116 y el Acuerdo Plenario N° 02- 2005/CJ-116.

REFERENCIAS

- Castillo, J. et al. (2004). *Código Penal comentado tomo I: Título preliminar parte general*. Lima, Perú: Gaceta Jurídica.
- Condori, E. (2005). *Ejecución de la reparación del daño en sentencias de violencia familiar*. (Tesis de Maestría). Universidad Nacional del Altiplano, Puno, Perú.
- Recuperado de:
<http://repositorio.unap.edu.pe/bitstream/handle/UNAP/789/EPG080-00039-01.pdf?sequence=1&isAllowed=y>
- Garner, B. (1995). *A Dictionary of Modern Legal Usage*. New York, Estados Unidos: OXFORD University Press.
- Hernández, E. (2012). *Preceptos generales de la prueba en el proceso penal*. Lima, Perú: Gaceta Jurídica S.A.
- Herrera, R. (1992). *Apuntes preliminares para la aplicación del Principio In Dubio Pro Reo*. Lima, Perú: D&S Derecho y Sociedad.
- Higa, C. (2013). *El derecho a la Presunción de Inocencia desde un punto de vista constitucional*. Lima, Perú: Editorial de la PUCP.
- Iglesias, M. (2017). *Igualdad y perspectiva de género en el derecho de la hacienda pública*. Madrid, España: Reus S.A.
- Mendes, É. (2007). *Punibilidad y delito*. Madrid, España: Reus S.A.
- Ministerio de Justicia y Derechos Humanos. (2016). *Decreto legislativo N°635: Código Penal*. Lima, Perú: Dosmasuno S.A.C.
- Quispe, A. (2018). *Delito de violación sexual en menores de edad por error de*

tipo. (Tesis de Titulación). Universidad San Pedro, Huaraz, Perú. Recuperado de:
http://repositorio.usanpedro.edu.pe/bitstream/handle/USANPEDRO/10097/Tesis_59901.pdf?sequence=1&isAllowed=y

Silva, A. (2003). *Conducta antisocial: Un enfoque psicológico*. Ciudad de México, México: Editorial Pax México.

Tejada, D. (1837). *Instituciones del Derecho Canónico*. Valencia, España: Ferrer de Orga.

Uriarte y Farto. (2007). *El proceso penal español: Jurisprudencia sistematizada*. Madrid, España: Editorial La ley.

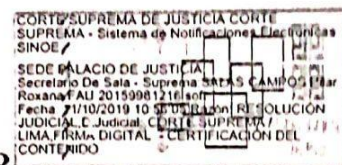
Villanueva, R. (1998). *La violencia sexual: Un problema de seguridad ciudadana*.

Lima, Perú. Recuperado de: http://bvs.minsa.gob.pe/local/GOB/939_GOB118.pdf

Vizcarra, P. (2016). *Precisiones al Acuerdo Plenario N° 02-2005/CJ-116 Declaración de la víctima suficiente para enervar la presunción de inocencia*. Lima, Perú: Revista de Foro Jurídico.

Zapata, R. y Cuarezma, S. (2004). *Principios y garantías del proceso penal de adolescentes*. Managua, Nicaragua: Impresión Comercial La Prensa, S.A.

ANEXOS



CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE LA R

SALA PENAL PERMANENTE

RECURSO NULIDAD N.º 27-2019/EL SANTA
PONENTE: CÉSAR SAN MARTÍN CASTRO

Insuficiencia probatoria para condenar

Sumilla. No se cuenta con prueba suficiente y plural concordante entre sí que justifique los cargos atribuidos al imputado. No solo no consta prueba que acredite el perjuicio sexual y psicológico, sino que las imputaciones no han sido persistentes. El imputado firmemente negó los cargos, y la pericia psicológica que se le realizó no advirtió algún trastorno en su comportamiento sexual. Como es sabido en delitos de clandestinidad, como la violación sexual, la declaración de la víctima –muchas veces la única prueba personal– debe examinarse cuidadosamente. El criterio epistemológico esencial no solo estriba en la coherencia, precisión y lo circunstanciado del relato incriminador, sino fundamentalmente en la concurrencia de elementos externos periféricos y objetivos que concedan fiabilidad a la sindicación de la víctima. En el presente caso no solo no existe persistencia o uniformidad en la incriminación, sino que la prueba pericial no acredita el *corpus delicti*.

Lima, diez de octubre de dos mil diecinueve

VISTOS: el recurso de nulidad interpuesto por la defensa del encausado FAUSTO PEDRO CORTEZ RODRÍGUEZ contra la sentencia de fojas doscientos ochenta y nueve, de diecinueve de noviembre de dos mil dieciocho, que lo condenó como autor del delito de violación sexual de menor de edad en agravio de la menor de iniciales L.S.C.E. a treinta años de pena privativa de libertad y al pago de dos mil soles por concepto de reparación civil; con lo demás que al respecto contiene. Ha sido ponente el señor SAN MARTÍN CASTRO.

FUNDAMENTOS

PRIMERO. Que la defensa del encausado Cortez Rodríguez en su recurso de nulidad formalizado de fojas trescientos veintidós, de veintiséis de noviembre de dos mil dieciocho, instó la absolución de los cargos. Alegó que la abuela de la agraviada señaló que lo denunció por venganza pues la había abandonado con sus hijos menores; que la agraviada negó la violación, la cual incluso fue utilizada por su abuela para incriminarlo; que la pericia médica no advierte violación alguna; que su manifestación policial no es



valorable porque declaró sin fiscal y sin abogado; que, además, la pena fue excesiva.

SEGUNDO. Que la sentencia de instancia declaró probado que desde el año dos mil el encausado Cortez Rodríguez, de cuarenta y nueve años de edad [Ficha RENIEC de fojas dieciocho], hizo sufrir reiteradamente el acto sexual a la agraviada L.S.C.E., de nueve años de edad [acta de nacimiento de fojas veinticuatro], nieta suya, aprovechando que vivían en el mismo domicilio, ubicado en la calle Pacasmayo setecientos dos, en Coishco. El imputado la llevó a un cerro contiguo donde la violó, acciones de penetración sexual que se repitieron en otras oportunidades hasta el año dos mil cuatro.

TERCERO. Que, ahora bien, la pericia médico legal de fojas quince concluyó que la agraviada, al examen, presentó himen complaciente. La pericia psicológica de fojas doscientos cuarenta y siete, ratificada plenariamente a fojas doscientos setenta y dos, dio cuenta que la agraviada no presentó indicadores psicopatológicos de afectación sexual –la niña narró a la psicóloga que fue presionada por su abuela–.

∞ La abuela de la agraviada, Victoria Nazaria Cabello Gonzales, con fecha uno de octubre de dos mil cuatro, denunció el delito de violación sexual, y así lo declaró en sede preliminar, sin fiscal, de fojas siete y en sede sumarial a fojas sesenta. Empero, en su declaración plenaria de fojas doscientos dieciocho se retractó e indicó que la denuncia fue por cólera contra el imputado y le pidió a su niega que lo inculpe.

∞ En este mismo sentido declaró inicialmente la agraviada [declaración preliminar, sin fiscal, de fojas once], pero luego en el acto oral, conforme a lo que le dijo a la psicóloga, se retractó [fojas doscientos quince].

CUARTO. Que, en estas condiciones, no se cuenta con prueba suficiente y plural concordante entre sí que justifique los cargos atribuidos al imputado Cortez Rodríguez. No solo no consta prueba que acredite el perjuicio sexual y psicológico, sino que las imputaciones no han sido persistentes. El imputado firmemente negó los cargos, y la pericia psicológica que se le realizó no advirtió algún trastorno en su comportamiento sexual [protocolo de fojas doscientos cincuenta y ocho y ratificación plenaria de fojas doscientos setenta].

∞ Como es sabido en delitos de clandestinidad, como la violación sexual, la declaración de la víctima –muchas veces la única prueba personal– debe



RECURSO NULIDAD N.º 27-2019/EL SANTA

víctima. En el presente caso no solo no existe persistencia o uniformidad en la incriminación, sino que la prueba pericial no acredita el *corpus delicti*.
∞ El recurso defensivo debe estimarse y así se declara.

DECISIÓN

Por estos motivos, con lo expuesto por la señora Fiscal Adjunta Suprema en lo Penal: declararon **HABER NULIDAD** en la sentencia de fojas doscientos ochenta y nueve, de diecinueve de noviembre de dos mil dieciocho, que condenó a FAUSTO PEDRO CORTEZ RODRÍGUEZ como autor del delito de violación sexual de menor de edad en agravio de la menor de iniciales L.S.C.E. a treinta años de pena privativa de libertad y al pago de dos mil soles por concepto de reparación civil; con lo demás que al respecto contiene. Reformándola: lo **ABSOLVIERON** de la acusación fiscal formulada en su contra por el mencionado delito en agravio de la referida agraviada. En consecuencia, **ORDENARON** se archive el proceso definitivamente respecto de él, se anulen sus antecedentes policiales y judiciales. **DISPUSIERON** su inmediata libertad, que será ejecutada siempre y cuando no exista mandato de detención o prisión preventiva emanada de autoridad competente. **HÁGASE** saber a las partes procesales personadas en esta sede suprema.

Ss.

SAN MARTÍN CASTRO

FIGUEROA NAVARRO

PRÍNCIPE TRUJILLO

SEQUEIROS VARGAS

CHÁVEZ MELLA

CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DEL SANTA SEGUNDA SALA PENAL DE APELACIONES

EXPEDIENTE N°: 00096-2005-0-2501-SP-PE-01
PROCESADO : FAUSTO PEDRO CORTEZ RODRÍGUEZ Y OTRO
DELITO : VIOLACIÓN SEXUAL DE MENOR DE EDAD
AGRAVIADO : L.S.C.E.

SENTENCIA

Chimbote, diecinueve de noviembre
del dos mil dieciocho.

ASUNTO

Visto la audiencia privada, la causa seguida CONTRA el acusado en
Cárcel: FAUSTO PEDRO CORTEZ RODRÍGUEZ, y el acusado **Ausente:**
JIMMY CASTILLO CHÁVEZ, por la presunta comisión de delito contra la
libertad sexual en la modalidad de violación sexual de menor de edad,
en agravio de la menor de iniciales L.S.C.E.

Resulta de autos que en mérito al ATESTADO POLICIAL N° 105-04-RPA-
DIVPOL-CH-S1-COISHCO"C" de folios 01 a 32; motivó a que la Fiscalía
Provincial Penal formulará la DENUNCIA PENAL N° 2004-498 de folios 36 a
37; por lo que el Juez previa calificación de la denuncia fiscal emitiera el
correspondiente AUTO DE APERTURA DE INSTRUCCIÓN disponiendo abrir
instrucción en la vía ordinaria contra Fausto Pedro Cortez Rodríguez y
Jimmy Castillo Chávez dictándose mandato de detención según folios 38
a 40; **AMPLIACIÓN DE INVESTIGACIÓN** por el plazo de 60 días de folios
70; tramitada la causa conforme a ley se emitieron los INFORMES FINALES
de parte del FISCAL PROVINCIAL a folios 83 a 84; y del JUEZ DE

requisitorias a nivel nacional para su ubicación y captura, por lo que mediante OFICIO N° 2133-18-III-MACROREGPOL-LL-A/REGPOL-A/DIVPOL-DEPINCRI-SECPOLJUD-CH de folios 166 la **POLICÍA JUDICIAL** informa que el acusado **Fausto Pedro Cortez Rodríguez** se encuentra detenido en una de las salas de meditación de dicha dependencia, por lo que se SOBRECARTÓ EL AUTO DE ENJUICIAMIENTO a folios 167 a 168 en que se señaló fecha y hora para el inicio del juicio oral.

Iniciado el Juicio Oral, se procedió a escuchar los cargos formulados por el señor Fiscal Superior, procediendo el Colegiado a explicar al acusado **FAUSTO PEDRO CORTEZ RODRÍGUEZ**, los alcances de la Conclusión Anticipada del Juicio Oral regulado por la **LEY N° 28122**, invitándola a conversar con su Abogado de elección, sobre dicha institución jurídica. Luego de estar informado de los alcances de la conformidad, el acusado manifestó libre y voluntariamente, **que se considera inocente**; por lo que se ha desarrollado el Juicio Oral conforme a las actas de su propósito, y escuchado la requisitoria oral y los alegatos de ley, la causa ha quedado expedita para dictar sentencia.

FUNDAMENTOS DE LA SALA

PRIMERO: DE LA IMPUTACIÓN

La acusación del señor representante del Ministerio Público da cuenta que se imputa al acusado **FAUSTO PEDRO CORTEZ RODRÍGUEZ** que en el año 2000 habría hecho sufrir el acto sexual a la menor de iniciales **I.S.C.F.** cuando tenía doce años de edad, aprovechando que

1. Se ha recibido la declaración policial de la AGRAVIADA **L.S.C.E.** quien refiere que cuando estaba viviendo en San Miguel - Huarmey y Casma, su abuelo Fausto Pedro Cortez Rodríguez cuando tenía 09 años de edad, en horas de la noche, cuando ella dormía en su cuarto en una casa que estaba en la chacra con sus hermanitos, mientras su mamá trabajaba en el Restaurant San Miguel, éste aprovechando que salía a orinar afuera de la casa, se acercó a su lado y le agarró de la mano y la llevó al cerro en donde la violó echándola al suelo, le bajó el pantalón y su calzón, sacando una pierna del pantalón y después él se bajó el pantalón y se echó en su encima, metió su pene en su vagina, se movía encima suyo bastante rato, luego se paró y subió el pantalón diciéndole que se pare, se ponga su pantalón, para que se vayan a la casa, llegando hasta la puerta en donde él entró a su cuarto y ella al suyo en donde volvió a dormir con sus hermanitos; habiendo ocurrido esto varias veces en San Miguel, en Huarmey y en Coishco en la casa de su abuelita, que por ejemplo abusó de ella en el día cuando iba a recoger las corontas con sus hermanitos a la chacra, a donde su abuelo se le acercaba, mandaba a sus hermanitos a la casa, queriéndose ella ir pero él la agarraba de la mano y la llevaba por un cuarto que había en la chacra en donde había una cama y ahí abusaba de ella; En Huarmey sólo estuvo una vez, cuando estaba
- llegó que con su edad botándolos a la calle a jugar,

la volvió a violar; asimismo dijo que no contó a nadie lo sucedido por miedo ya que su abuelo le había dicho que la mataría si contaba a su abuelita o su mamá; pero que cuando volvió de Lima se lo dijo a su tía Roxana Cortez y ella le contó a su abuelita, razón por la cual ella lo denunció; por último indicó que su abuelo solo sostuvo relaciones sexuales por su vagina, pero que la manoseaba en todo su cuerpo cuando abusaba de ella, y que aparte de su abuelo sostuvo relaciones sexuales con Richard Cardich Chávez quien era su enamorado.- Y en los debates orales manifestó que el acusado Fausto Pedro Cortez Rodríguez era su abuelo paterno, que no abusó de ella, que lo sindicó inicialmente porque su abuela le dijo que lo denunciara ya que se fue con su tía y dejó a su abuela, eso ocurrió en el año 2000 cuando ella tenía 12 años de edad, que todo lo consignado en su declaración policial de fojas 11 a 13 fue inventado por su abuela, que en esa época su abuelo vivía en su casa en la chacra en San Miguel, vivía con mi mamá, mi papá, mi abuelo Fausto en un ranchito de adobe, la cual tenía dos habitaciones, yo dormía con mis papás, uy mis abuelos dormían con sus hijos, estudiaba en esa época, sus padres trabajaban todo el día en un restaurant por lo que ella iban con ellos, nunca se quedaba en el rancho; Jimmy Castillo Chávez estuvo con ella

abuela trabajaba en el restaurant junto a sus papás, y ella los acompañaba en donde estaban todo el día, que cerca de ese lugar había un cerrito, que nunca se quedó sola con su abuela en el restaurant ya que siempre estaba con sus papás, que su mamá era ayudante de cocina y su papá trabajaba en un kiosko, mientras que ella cuidaba de sus hermanos y ayudaba a su mamá; que viajó a Lima a visitar a su tía en donde estuvo como medio año o un año, no recordando exactamente; que cuando dijo lo que su abuela le sugirió que diga sobre su abuelo, fue porque estaba enojada con su abuelo por qué había dejado a su abuela por su tía, la hermana de su mamá, y como no le daba la comida para sus hijas ella le dijo para que hagan eso, por eso lo denunciaron por tocamientos, violación y así fue y yo no quería al principio y ella me dijo que lo haga por lo que me iba a pegar y estaba de cólera y fuimos a poner la denuncia, con mi abuela y luego declare que él me había violado y cosas que ni se acuerda pues pasó mucho tiempo; y si narró el lugar, el momento, el lugar donde se sentó, las corontas, el cerro, el río y todo lo detalló porque su abuela Victoria se lo indicó y se lo aprendió de memoria; que en la fecha de los hechos ya no estudiaba, pero estudió sólo primer grado de primaria, y con eso pudo aprender el discurso que a decir a la policía.

suscitado en varias veces en u Restaurant llamado "San Miguel" ubicado entre Huarmey y Casma en plena Panamericana Norte, lugar en donde trabajaba vendiendo golosinas y su mamá de ella en la cocina del Restaurant, mientras que su esposo lo hacía en la chacra, asimismo le dijo que también abusó de ella en la casa de Huarmey y en Coischo en donde aprovechaba cuando dormían; asimismo le contó que mantuvo relaciones sexuales primero con su esposo y posteriormente con si vecino llamado Richard Cardich Chávez.- **A nivel de Juzgado** manifestó que llegó de Huarmey en el mes de Mayo del 2005 a ver a su esposo, quien vivía junto a su nuera (madre de la agraviada) y la agraviada y le dicen que su nieta (la agraviada) tenía enamorado y que estaba conviviendo con él, por lo que le llamó la atención a su nuera y esposo y dijeron que no sabía nada, por lo que al día siguiente su esposo llevó a su nieta a su casa en Huarmey, y como al día siguiente llegó su hija de Lima la mandó con ella unos días, y cuando regresaron en el mes de Junio, su hija le contó que su nieta le había contado que había tenido un enamorado y que había convivido con él y le confesó también que había tenido relaciones sexuales con su abuelo desde

que estaba con la tía de su nieta, que la tenía viviendo en un cuarto alquilado; que no se enteró que su esposo abusaba de su nieta Liz, si no es porque se enteró que su nieta había tenido su enamorado, y cómo le dio cólera, hablo mal de él y dije que había abusado de mi nieta, eso ocurrió cuando ella tenía 12 años de edad, por lo que convenció a su nieta para que hable así, para que confirme que ellas sufrían de hambre, y porque debía recibir su castigo; que le dio todos los detalles para que declare así por cólera, que ella lo fastidiaba; cuando vivían en el rancho habían cuatro habitaciones, su nieta Liz dormía con su mamá y ella dormía al frente, en las noches trabajábamos en el restaurant, la menor ayudaba vendiendo golosinas, dejó de estudiar, que cuando trabajaban todos salían al restaurant, y como afuera habían bastantes habitaciones es que llevaban a los niños; su esposo trabajaba en una chacra del mismo dueño del restaurant, que ella preparaba los alimentos ahí y por eso es que le llevaba su comida, que incluso sus nietas comían más en el restaurant que en su

restaurant donde trabajaba no había viviendas porque quedaba en la pista principal; que enseñó todo lo que su nieta tenía que declarar en como tres días, que era porque su abuelo no le daba plata, que los detalles que su nieta dijo fue lo que ella indicó que diga en tres días, le dijo cómo tenía que hablar y lo denunciemos en Coishco, le dije que dijera que estaba conviviendo con él, pero no le indicó el lugar, el día ni el lugar específico.

3. Se recibió la declaración policial del ACUSADO **FAUSTO PEDRO CORTEZ RODRÍGUEZ** quien sin presencia fiscal manifestó que trabaja como ayudante en llenado de materiales en diferentes volquetes, afirmando que ha vivido con su nieta desde el año 2000 conjuntamente con su su madre en un ranchito del restaurant San Miguel ubicado entre Casma y Huarney, estando su nieta a su cargo por un año; que él se encontraba trabajando en una chacra como peón de propiedad del señor "Sandro" por espacio de año y medio; sobre los hechos ocurridos indicó que en la época cuando

vergüenza porque algunas veces no se le ponía erecto su pene y le vacilaba diciéndole que lo tenía muerto; asimismo indica que él nunca ha penetrado su pene en la vagina de la menor; que luego se enteró por intermedio de amistades que su nieta estaba intranquila y que la cuidara por lo que le dije que se casaría con su enamorado Jimmy y ella le dijo que lo quería y que habían tenido relaciones sexuales en varias oportunidades.- En su declaración instructiva rendida en los presentes debates orales refirió que va hacer uso de su derecho a guardar silencio, y se reservará para el Juicio oral; y al iniciarse el Juicio Oral manifestó que la menor agraviada L.S.C.E. es su nieta, que en el año 2000 no sabía nada de ella pues vivía en Coishco, que cuando su señora se iba a vender un terreno ya estaba separado, ella lo cita a Coishco a firmar el papel y ahí lo cogen dos patrulleros, lo llevan a la Comisaria y lo

estaba preso y cuando salió del Penal, se fue a vivir con él; que mintió cuando registro sus datos en Reniec, ya que nunca ha estudiado, que nació en Casma, que vivió en el sector de San Rafael en Casma, que no vivió en ningún ranchito al costado de un restaurant en San Miguel, entre Casma y Huarney, que trabajó como peón en la chacra del señor Sandro que estaba a 500 metros de la casa de dicho señor Sandro por lo que le dio un lugar para vivir ahí, que la casa si estaba cerca al restaurant San Miguel, y ahí vivían la mujer de su hijo, María Espinoza y mi hijo; que María Espinoza vendía golosinas en el restaurant Rio Seco y ahí paraba todo el día, y su nieta tenía entre 8 a 9 años, ella no estudiaba y cuando su mamá salía a trabajar vendiendo golosinas, ella se iba con sus hermanitos a su costado a jugar, y del restaurant le

298
- 2020-01-15
- 2020-01-15
- 2020-01-15

6. A folios 30 a 31 corre la **PERICIA PSICOLÓGICA N° 714-PS-DML/CH-2004** realizada a la menor agraviada L.S.C.E. el día **04.10.2004**, por la Licenciada - Psicóloga **Alicia C. Ayala Veliz**, cuyas conclusiones fueron que presenta: 1) hechos conducentes a la pérdida de la autoestima, 2) experiencia personal atemorizante, 3) soporte familiar inadecuado, 4) situación familiar atípica, y 5) control y supervisión inadecuado.

7. A folios 247 a 249 corre la **PERICIA PSICOLÓGICA N° 000714-PS-DML/CH-2004** realizada a la menor agraviada L.S.C.E. el día **14.11.2018**, por el Licenciado - Psicólogo **Melchor Walter Rodríguez Tapia**, en que se indica que a partir de la evaluación realizada a la

reacciones de malestar de tipo situacional relacionadas con el hecho que se está investigando; que no es la única alteración que tendría, sino indicaría una sintomatología más severa, es un problema y/o malestar emocional.

8. A folios 258 a 259 y vuelta corre el **PROTOCOLO DE PERICIA N° 008664-2013-PSC** realizada al ACUSADO **Fausto Pedro Cortez Rodríguez** por el Perito Psicólogo **Irineo Eugenio Choque Cutipa**, en el Establecimiento Penal de Cambio Puente, el día 19.09.2018, en donde, después de evaluar al procesado fue de la opinión que para la exploración psicológica solicitada se ha procedido a realizar la técnica de entrevista psicológica forense, así como la

una secuencia y un orden lógico de los sucesos que ha mencionado en su relato, y durante de entrevista forense (2 horas), no se ha advertido que haya advertido una situación que pueda interpretarse que haya una inconsistencia; que de la entrevista puedo observar que dentro de la exploración del área sexual es una persona con bastante dificultad para relacionarse con personas; que es bastante rutinario - reservado y no se ha advertido que haya algún tipo de atracción hacía personas menores de

30/11/18
H. K. /
R. K. /

12. En el caso de la violación sexual de menor de catorce años, el bien jurídico protegido es la indemnidad o intangibilidad sexual, "entendida como seguridad o desarrollo físico o psíquico normal de las personas para de ser posible en el futuro ejercer su libertad sexual"; o dicho en palabras del maestro español MUÑOZ CONDE "más que la libertad del menor o incapaz, que obviamente no

332
Munoz
Conde

cuando introduce objetos o partes del cuerpo por vía vaginal o anal.

16. Respecto al momento en que se inicia la ejecución del delito y en

necesario que el juzgador haya llegado, más allá de toda duda razonable, a la certeza de estar en posesión de la verdad forense,

304
Fuentes
Mendoza

305
Munich
Claus

violación sexual en agravio de la menor de iniciales L.S.C.E, por hechos ocurridos en el año 2000, en que la agraviada había sido abusada sexualmente en reiteradas oportunidades por el citado imputado, quien tiene la condición de su abuelo, habiéndose recién narrado los hechos en el año 2004, la menor acude con su abuela, quien enterada de los hechos pone en conocimiento a la autoridad policial.

22. Este hecho ha sido calificado por el representante del Ministerio Público como constitutivo del delito de violación sexual, tipificado en el artículo 173 inciso. 3 del Código Penal solicitando se le imponga treinta años de pena privativa de libertad así como el pago de una reparación civil de \$/.2,000.00 soles.
23. Respecto de estos hechos, la primera noticia criminal se habría producido el primero de octubre del año 2004 por referencias de la señora Victoria Cabello Gonzales, de 48 años de edad, quién se presenta a la autoridad policial, señalando que el hoy acusado Fausto Pedro Cortez Rodríguez habría abusado sexualmente de la menor, obligándola a permanecer callada bajo amenaza, por lo que pone la denuncia. En fase policial se recibió la declaración de la señora denunciante, la señora Victoria Cabello Gonzales, quién refiere que el denunciado es su esposo, con quien se encuentra separado desde hace tres meses, en virtud que se enteró en ese tiempo que el hoy denunciado había abusado sexualmente de su nieta; que ella es la que le había contado como habían ocurrido los hechos, habiendo esto empezado en el año 2000, cuando se encontraban viviendo en una casita que tenían cerca de la ciudad de Huarney, esto había ocurrido cuando estaban viviendo cerca del restaurante llamado San Miguel, ubicado entre Huarney y Casma, lugar donde la menor trabajaba vendiendo golosinas, su mamá en la cocina del restaurante y su esposo en la chacra, señala también que así como su esposo, un vecino de nombre Richard Chávez también habría abusado de la menor agraviada.

24. La agraviada en sede policial en presencia de la representante del Ministerio Público, la fiscal de familia refirió que el imputado era su abuelo y que Richard Chávez había sido su enamorado, narra respecto a los abusos sexuales ejercido por su abuelo, que la primera vez ocurrió cuando estaba en San Miguel cerca de Huarmey - Casma y eso habría sido cuando tenía nueve años de edad aproximadamente, y habría sucedido una noche cuando estaba durmiendo en la casa que estaba en la chacra con sus hermanitos y su mamá, esta última había ido a trabajar al restaurante de San Miguel y ella salió a orinar donde el imputado se acercó la cogió de la mano y se la llevó al cerro donde la violó, echándola al suelo, le bajó el pantalón y su calzón, sacándole una pierna del pantalón y después se bajó el pantalón y se echó encima, le metió su pene en su vagina y después se movió por bastante rato, después se paró y se subió el pantalón indicándole que se pare para luego ponerse su pantalón y regresarse a su casa y ha sido varias veces en San Miguel, Huarmey y Coishco; señala que han regresado de Huarmey a vivir a la casa de su abuelita que está en Coishco, donde también se ha quedado el hoy acusado, que en ese lugar también habría abusado sexualmente, e indica también que la otra persona también habría mantenido relaciones sexuales que estas se habrían producido solo por vía vaginal, indica a la pregunta: ¿... si sintió dolor...? Dijo que sí, y que de su vagina salió una cosa blanca espesa que la vio en su calzón.

25. En sede policial en presencia de la policía sin fiscal, el acusado Pedro Fausto Cortez Rodríguez señaló que la agraviada es su nieta, que su hijo el padre de la agraviada se encontraba detenido en el Penal de Cambio Puente, que desde hace cuatro años ha estado viviendo en su ranchito por el restaurant San Miguel, cerca de Casma y Huarmey, y que ha estado a cargo de su nieta por espacio de un año, que trabajaba en una chacra como peón y que esta estaba a nombre del señor. Sandro; narra que en una oportunidad cuando su madre María Espinoza y su esposa habían salido a trabajar, se quedó a dormir en una habitación con sus nietas en una sola cama, y como ella en todo momento le

307

fastidiaba, se subía en su encima y le decía: "chúpame la concha" y estaba con pantalón, le dijo que: " lo haga lo que le hacían a su madre", donde la volteo y lo bajo el pantalón y como estaba con trusa se subió encima de ella y empezó a moverse, lugar donde voto espermatozoides en sus parte íntimas, negando haberla penetrado, esto sucedió dos o tres veces, ella iba verla a su trabajo a la chacra y le hacía lo mismo, negando en todo momento que la hubiera penetrado.

26. Se ha recibido además el examen médico que concluye que la menor presenta himen complaciente, se ha recibido el acta de nacimiento de la menor agraviada donde consta que nació el 28 de julio del año 1992, así mismo se ha recibido el peritaje psicológico en fase policial en la que se indica que la menor narra espontáneamente lo sucedido, aunque su relato es de una forma desordenada; en cuanto al tiempo cuando habla de su abuelo la hace con temor, desconfianza y resentimiento, concluyendo la perito psicóloga Alicia Ayala Vélez que la menor narra hechos conducentes a la pérdida de su autoestima, experiencia personal atemorizante, soporte familiar inadecuado, situación familiar atípica, y control y supervisión inadecuado.

27. Durante la investigación judicial se ha recibido la declaración de su abuela Victoria Cabello Gonzales, quien narra que aproximadamente en el mes de mayo vino de la ciudad de Huarmey, por cuanto ahí trabaja, que es su esposo quien vivía con su nuer, madre de la agraviada, así como con la menor, le indico que su nieta tenía enamorado y que estaba conviviendo con él, motivo por el cual le llamo la atención a su madre y le dijo que no sabía nada de eso, preguntándose cómo es que su esposo se había enterado, ya que el imputado se había enterado por lo que regreso a Huarmey, siendo que al día siguiente su esposo la trajo a su nieta para dejársela con él, como llevo de Lima una de sus hijas, decidió enviarla a dicha ciudad, regresando después la menor y cuando regresan en el mes de junio, la nieta agraviada comentaba a su otra hija que había tenido in enamorado con

300
14/11/16

quien había convivido, que su hija mayor le había comenitado que la menor le había confesado que había estado con su esposo, y que había tenido relaciones sexuales con ella, desde los nueve años de edad, por lo que regreso de Chimbote a reclamarle dándose con la sorpresa de que el acusado ya no vivía ahí, sino que se había ido a vivir a un cuarto con la tía de su nieta:

28. Durante los debates orales, el acusado ha negado haber mantenido relaciones sexuales con la agraviada, indicando que si bien ha firmado la declaración policial él no sabe leer, puesto que fue presionado porque lo detuvieron, le sacaron en la noche, le dijeron que declare, le hicieron firmar luego un papel sin que hubiera leído lo que ahí se consignaba; que no estuvo acompañado con un abogado ni con presencia fiscal, indicando que ha estado separado de su conviviente, que la señora Victoria Cabello Gonzales vivía en Huarmey, él vivía en Coishco, que es cierto que ha trabajado en la chacra del señor Sandro, que la chacra estaba a 500 metros cerca de la casa, que la menor paraba con su madre en el restaurant, que cerca del restaurant había un cerro y que todo es un acto de venganza de la abuela, puesto que, había decidido separarse de ella, también se ha recibido la declaración de la agraviada, quien niega que el acusado habría abusado sexualmente de ella, refiriendo que había sido por instrucciones de la abuela que puso la denuncia, quien además le indico todo lo que tenía que decir, que se aprendió de memoria todo lo que tenía que hablar y que lo ha dicho por instrucciones de la abuela, quien también ha declarado en el juicio oral, quien ha dicho que decidió denunciar al acusado en venganza por haberse ido con otra mujer y que era mentira que su pareja había abusado sexualmente de su nieta.

29. Se ha recibido también un peritaje psicológico de la agraviada quien ahora ya tiene 26 años de edad, que concluye: Que la agraviada no tiene alteraciones con respecto a su estado emocional, hay reacciones de incomodidad y malestar respecto a la situación de su abuelo, niega todo los actos sexuales sufridos en

su agravio y concluye la psicóloga que no hay indicadores significativos por el hecho que relata.

30. Analizados los medios de prueba señalados precedentemente el Tribunal quiere indicar primero que, cuando los hechos se denuncian en el año 2004, la menor agraviada contaba con 12 años de edad, al haber nacido el 28 de julio del año 1992.

31. Que conforme el peritaje Médico Legal practicado a la agraviada, la menor tiene himen complaciente, situación que si bien no permite acreditar a ciencia cierta que la menor hubiera sido abusada sexualmente a la fecha en que se denunciaron los hechos, tampoco lo descarta, puesto que, el himen complaciente permite el ingreso del pene sin que se produzca la ruptura del himen, razón por la cual el que no aparezca daño en el himen, al tener himen complaciente la agraviada no descarta la violación que es materia de imputación, correspondiendo por ello analizar todos los elementos de prueba a efectos de determinar si existe algún otro medio de prueba que acredite que los hechos imputados se han producido.

32. El principal medio de prueba que obra en los actuados es la declaración de la agraviada prestada en sede de investigación policial en presencia fiscal, la misma que resulta siendo contradictoria con lo narrado durante los debates orales por la misma agraviada, por lo tanto, un primer tema que corresponde evaluar a este Tribunal consiste en determinar cuál de las dos versiones se va a tomar en cuenta.

33. Tratándose de delitos sexuales, conviene analizar la imputación y los actuados a tenor de lo establecido por la Corte Suprema con carácter de precedente vinculante, en el Acuerdo Plenario N° 1-2011/CJ-116, respecto a la apreciación de la prueba en delitos contra la libertad sexual, en cuyos fundamentos 23 a 26 ha

310
los hechos inculpatos por parte de un mismo sujeto procesal: co-imputado, testigo víctima, testigo, es posible hacer prevalecer como confiable aquella con contenido de inculpatión por sobre las otras de carácter exculpante. Dicho criterio encuentra particular y especial racionalidad precisamente en este ámbito de delitos sexuales en los que es común la existencia de una relación parental, de subordinación o de poder entre agente y víctima.

La retracción como obstáculo al juicio de credibilidad se supera en la medida en que se trate de una víctima de un delito sexual cometido en el entorno familiar o entorno social próximo. En tanto en cuanto se verifique (i) la ausencia de incredulidad subjetiva – que no existan razones de peso para pensar que prestó su declaración inculpatoria movidos por razones tales como la exculpación de terceros, la venganza, la obediencia, lo que obliga a atender a las características propias de la personalidad del declarante, fundamentalmente a su desarrollo y madurez mental, y (ii) se presenten datos objetivos que permitan una mínima corroboración periférica con datos de otra procedencia – la pluralidad de datos probatorios es una exigencia de una correcta y segura valoración probatoria, sin perjuicio de que la versión de la víctima (iii) no sea fantasiosa o increíble y que (iv) sea coherente. [MERCEDES FERNÁNDEZ LÓPEZ: La valoración de pruebas personales y el estándar de la duda razonable. En: <http://www.uv.es/CEFD/15/fernandez.pdf>. Consultado el 6 de noviembre de 2011].

A los efectos del requisito de (v) uniformidad y firmeza del testimonio inculpatorio, en los delitos sexuales ha de flexibilizarse razonablemente. Ha de tenerse en cuenta que la excesiva extensión temporal de las investigaciones genera espacios evolutivos de sentimientos e ideas tras la denuncia, pues a la rabia y el desprecio que motivó la confesión de la víctima se

311
M...
C...

mantener unido al grupo familiar, así como vivencias, en algunos casos, de las dificultades por las que atraviesa la madre para sostener económicamente a los miembros de la familia. Todo ello genera una sensación de remordimiento de la víctima por tales consecuencias, a lo que se suma, en otros casos, la presión ejercida sobre ésta por la familia y por el abusador, todo lo cual explica una retractación y, por tanto, una ausencia de uniformidad.

La validez de la retractación de la víctima está en función de los resultados tanto de una evaluación de carácter interna como externa. En cuanto a la primera, se trata de indagar: **a)** la solidez o debilidad de la declaración inculpativa y la corroboración coetánea -en los términos expuestos- que exista; **b)** la coherencia interna y exhaustividad del nuevo relato y su capacidad corroborativa; y, **c)** la razonabilidad de la justificación de haber brindado una versión falsa, verificando la proporcionalidad entre el fin buscado -venganza u odio- y la acción de denunciar falsamente. Respecto de la perspectiva externa, se ha de examinar: **d)** los probados contactos que haya tenido el procesado con la víctima o de su objetiva posibilidad, que permitan inferir que la víctima ha sido manipulada o influenciada para cambiar su verdadera versión; y, **e)** la intensidad de las consecuencias negativas generadas con la denuncia en el plano económico, afectivo y familiar. A estos efectos, el propio relato de la víctima se erige en la herramienta más sólida para advertir estos indicadores, al igual que la información que puedan proporcionar sus familiares cercanos".

34. Al respecto debe indicarse que un primer tema a analizar es que entre el imputado y la agraviada existe un vínculo de familiaridad consanguínea, puesto que el acusado es abuelo paterno de la

312
Nº 12

ocurrido los hechos imputados, siendo que la declaración en fase policial es la más cercana en relación a la prestada durante los debates orales. Un tercer tema a tomar en cuenta tiene vinculación con el informe elaborado por la perito forense que corre a folios 30 a 31, dicha perito ha señalado que la agraviada narra en forma espontánea lo sucedido, es decir, para la profesional en psicología, el relato que la menor desarrolla en fase de investigación preliminar no parece un libreto aprendido, como lo ha afirmado la agraviada durante los debates orales, al señalar que todo lo narrado en sede policial lo había aprendido por instrucciones de su abuela. Debe indicarse además que el propio acusado ha comunicado que la menor no estudiaba; por lo tanto, era una persona que a los 12 años con poco estudio resulta poco probable que pueda aprender un relato con los detalles con los que ha narrado en su declaración en la fase preliminar; por lo que, este Tribunal toma la declaración prestada durante los debates orales bajo los parámetros de la retractación y decide darle mayor fiabilidad a la declaración que la menor presto en fase de investigación preliminar.

36. Analizando la sindicación efectuada por la agraviada en sede policial a tenor del Acuerdo Plenario Nº 02-2005, debe indicarse que siendo un delito clandestino, normalmente no hay testigos, siendo por ello relevante dicha declaración. Al respecto, debemos empezar indicando que la defensa del acusado ha sostenido la tesis que la incriminación realizada es un acto de venganza, porque el imputado había dejado a la abuela de la agraviada por otra mujer; sobre el particular, la abuela de la agraviada en su declaración en fase de instrucción ha indicado que cuando regresó de Huarmey para reclamarle al acusado recién se enteró

313
que se hubieran reportado otras circunstancias que pudieran estar
incidiendo en una presunta parcialización

37. Respecto a la coherencia en la narración esta se encuentra corroborada con el informe psicológico que corre a folios 30-31, además los hechos que han sido narrados por la agraviada se encuentran corroborados con ese peritaje y con otros elementos de prueba.

38. La menor ha narrado que el acusado ha abusado sexualmente en una casa que tenía cerca de una chacra, donde el acusado trabajaba y el acusado ha indicado que efectivamente residieron en San Miguel, y que la chacra era del señor Sandro, que el propio acusado ha indicado que quedaba a 500 metros de la chacra; pero además, éste Tribunal considera que la declaración auto inculpativa del acusado prestada en sede policial, si bien no puede ser tomada como prueba directa puesto que ha sido tomada sin presencia fiscal, el que buena parte de la declaración ahí prestada ha sido corroborada con su propia declaración prestada durante los debates orales constituye un indicio que este Tribunal no puede dejar de tomar en cuenta. En esta declaración, el imputado ha reconocido actos sexuales practicados a la menor agraviada y ha reconocido varias cosas como el que trabajaba en una chacra del señor Sandro; en los debates orales ha narrado cosas personales que tenía vergüenza puesto que no erectaba y lo único que no reconoce es haberla penetrado, y este elemento permite corroborar la sindicación de la agraviada; así mismo la agraviada ha indicado que contó con el consentimiento de su padre para que el acusado la violara.

39. Si bien la abuela ha cambiado de versión durante los debates orales, este cambio también obedece a una retractación, habida cuenta del vínculo que mantiene con el acusado, siendo que en opinión de esta Sala por este hecho la sindicación de la agraviada se encuentra corroborada con elementos periféricos ya señalados.

40. Con relación a la pericia psicológica emitida a solicitud de esta instancia, debe indicarse que si bien dicho documento indica que la agraviada no evidenciaría consecuencias emocionales negativas, debe tomarse en cuenta que han pasado más de 14 años desde que se produjo el hecho.

QUINTO: DE LA DETERMINACION JUDICIAL DE LA PENA

41. Por la determinación judicial de la pena, el Juzgador debe establecer la sanción penal que le corresponde al imputado por la comisión de un ilícito penal; para ello no basta con señalar el mínimo y el máximo de la pena conminada del tipo penal materia de juzgamiento, o hacer referencia a los artículos 45° y 46° del Código Penal. Se hace necesario exponer las razones por las que le impone una sanción y no otra, mediante una motivación coherente y razonada de la penalidad.

42. En ese sentido debe señalarse que en el presente caso nos encontramos frente a un delito de violación sexual de menor de edad, con la agravante de mantener el imputado con la víctima un vínculo de familiaridad que le da particular autoridad sobre ella,

perjuicios ocasionados, siendo solidaria entre los responsables del hecho punible, conforme el artículo 95° del Código acotado.

44. Sobre la reparación civil ha señalado la Corte Suprema en el Acuerdo Plenario N° 6-2006/CJ-116 (fundamentos seis y siete) "la reparación civil, que legalmente define el ámbito del objeto civil del proceso penal y está regulada por el artículo 93° del Código Penal, desde luego, presenta elementos diferenciadores de la sanción penal; existen notas propias, finalidades y criterios de imputación distintos entre responsabilidad penal y responsabilidad civil, aun cuando comparten un mismo presupuesto: el acto ilícito causado por un hecho antijurídico, a partir del cual surgen las diferencias respecto de su regulación jurídica y contenido entre el ilícito penal y el ilícito civil. Así las cosas, se tiene que el fundamento de la responsabilidad civil, que origina la obligación de reparar, es la existencia de un daño civil causado por un ilícito penal, el que obviamente no puede identificarse con 'ofensa penal' -lesión o puesta en peligro de un jurídico protegido, cuya base se encuentra en la culpabilidad del agente- [la causa inmediata de la responsabilidad penal y la civil ex delicto, infracción /daño, es distinta]; el resultado dañoso y el objeto sobre el que recae la lesión son distintos.

"Desde esta perspectiva el daño civil debe entenderse como aquellos efectos negativos que derivan de la lesión de un interés protegido, lesión que puede originar consecuencias patrimoniales y no patrimoniales. Una concreta conducta puede ocasionar tanto

ESPINOZA ESPINOZA, JUAN: Derecho de la responsabilidad civil, Gaceta Jurídica, 2002, páginas 157/159).

45. En ese sentido, en el presente caso, si bien actualmente no se evidencia daño psicológico en la víctima debido al tiempo transcurrido, la primera pericia si lo evidenciaba, y aun cuando es difícil cuantificar el daño emocional, somos de la opinión que el monto solicitado por el señor Fiscal Superior resulta ínfimo, no obstante lo cual corresponde fijar dicho monto, habida cuenta que no existe otra pretensión resarcitoria.

DECISION

POR ESTAS CONSIDERACIONES, de conformidad con los artículos 6°, 11°, 12°, 16°, 22°, 23°, 45°, 46°, 59°, 92°, 173° incisos 3° concordante con el último párrafo de la citada norma (modificado por el Artículo 1 del Decreto Legislativo N° 896, publicado el 24 mayo 1998) y los artículos doscientos 283° y 285° del Código de Procedimientos Penales, y el artículo 138° de la Constitución Política del Estado; discutidas y votada las cuestiones de hecho; la **SEGUNDA SALA PENAL DE APELACIONES DE LA CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DEL SANTA**, Administrando Justicia en el Nombre de la Nación y usando el criterio de conciencia que la ley le faculta, **FALLA:**

ubicación y captura a nivel nacional. Archivando provisionalmente
los actuados.

Actuó como Director de debates el señor Juez Superior Daniel
Alberto Vásquez Cárdenas.

S. S.

VÁSQUEZ CARDENAS
CARRASCO ROSAS
JUSTINIANO ROMERO

PODER JUDICIAL DEL PERÚ
Corte Superior de Justicia del Surco

Loila Arroyo Rubio
RELATORA - SECRETARIA
CASA CALIFICADA DE APLICACIONES

