

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL TRANSITORIA
R. N. N° 1128 - 2010
AMAZONAS

Lima, cinco de mayo de dos mil once.-

VISTOS: el recurso de

nulidad interpuesto por el representante del Ministerio Público
 contra la sentencia absolutoria de fecha veintiséis de enero
 de dos mil diez, de fojas ochocientos diecinueve; interviniendo
 como ponente el señor Juez Supremo Rodríguez Tineo, de
 conformidad con lo opinado por la señora Fiscal Suprema en
 lo Penal; y, **CONSIDERANDO: Primero:** Que, el representante
 del Ministerio Público fundamenta su recurso de nulidad, a
 fojas ochocientos treinta y nueve, alegando que el Colegiado
 Superior no ha realizado una debida valoración de los medios
 de prueba que obran en autos, tales como el contenido de la
 cinta magnetofónica transcrita, las pericias acústica y de
 ingeniería forense y las testimoniales de Toribio Alfonso Vílchez
 Sánchez, Nelly Consuelo Inga Zuta, Enrique Flores Puscán y
 Asunción Inga Cruz; puesto que, acreditan la conversación
 entre el encausado Juan Luis Monja Salazar y Asunción Inga
 Cruz, donde el primero solicitó al último la suma de setecientos
 nuevos soles, a efectos de que lo ayude en las investigaciones
 que se le estaba siguiendo, y que estaban a cargo del
 encausado. Expresa también que los medios de prueba
 señalados no son ilícitos, no fundamentando la Sala Penal
 Superior de manera suficiente porqué los consideró de esa
 forma. **Segundo:** Que, conforme al dictamen acusatorio de
 fojas setecientos veinte, se imputa al encausado Juan Luis
 Monja Salazar ser autor del delito de concusión y cohecho

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL TRANSITORIA
R. N. N° 1128 - 2010
AMAZONAS

pasivo impropio; puesto que, en la condición de efectivo de la Policía Nacional del Perú, DIVINCRI – PNP - Chachapoyas, a cargo de las investigaciones de peculado presentada por Eduardo Fausto Dilas Cerna contra Asunción Inga Cruz, Alcalde de la Municipalidad Distrital de Huancas, Provincia de Chachapoyas, solicitó al referido Alcalde la entrega de setecientos nuevos soles a cambio de ayudarlo en las citadas investigaciones preliminares. **Tercero:** Que, la cinta magnetofónica – transcrita a fojas veinte – que contiene el audio entre el encausado Juan Luis Monja Salazar y Asunción Inga Cruz no tiene la calidad de prueba ilícita; puesto que, la interceptación o grabación de una conversación por uno de los comunicantes sin conocimiento de los otros no es constitutiva de delito, dado que el bien jurídico protegido por el derecho al secreto de las comunicaciones se limita a excluir la intervención de terceros¹; asimismo, la grabación realizada por Inga Cruz no afectan el derecho a la intimidad, ya que su contenido material no entra en el ámbito de lo que pueda ser considerado como personal, propio de la privacidad o susceptible de una protección legal especialmente diseñada; siendo el caso que la conversación fue realizada con plena libertad y con conocimiento de una de las partes; en ese sentido, el medio de prueba referido es válidamente incorporado y susceptible de valoración. **Cuarto:** Que, de la revisión de los siguientes medios de prueba: **a)** el contenido de

¹ ASENSIO MELLADO, José María. Prueba Ilícita y lucha anticorrupción. Grijley, Lima, dos mil ocho, página setenta y cuatro

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA

SALA PENAL TRANSITORIA

R. N. N° 1128 - 2010

AMAZONAS

la cinta magnetofónica transcrita a fojas veinte, **b)** la pericia acústica de fojas doscientos treinta y tres, **c)** la pericia de ingeniería forense de fojas doscientos cuarenta y ocho, **d)** el Informe Administrativo Disciplinario número once – dos mil ocho de fojas quinientos setenta y nueve, y **e)** las testimoniales de Toribio Alfonso Vélchez Sánchez, Nelly Consuelo Inga Zuta, Enrique Flores Puscán y Asunción Inga Cruz, advertimos que versa sobre una petición del encausado hacia Inga Cruz de una suma de dinero para ayudarlo en una investigación policial que se llevaba a cabo; conducta que no se subsume en el artículo trescientos noventa y cuatro del Código Penal, cohecho pasivo impropio; puesto que, la conducta reprochable es el de aceptar o recibir un donativo a cambio de practicar un acto impropio del cargo; por ello la absolución en cuanto al delito referido es correcta; sin embargo, respecto del delito de concusión resulta necesario un nuevo juicio oral. Por estos fundamentos: declararon **1.- NO HABER NULIDAD** en la sentencia de fecha veintiséis de enero de dos mil diez, obrante a fojas ochocientos diecinueve, en el extremo que absolvió a Juan Luis Monja Salazar de la acusación fiscal por el delito contra la Administración Pública, en la figura de corrupción de funcionarios, submodalidad de cohecho pasivo impropio, en agravio del Estado; **2.- NULA** la propia sentencia, en el extremo que lo absolvió del delito contra la Administración Pública – en la modalidad de concusión – en agravio del Estado; **MANDARON** se realice nuevo juicio oral por otro Colegiado Superior, teniendo en

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL TRANSITORIA
R. N. N° 1128 - 2010
AMAZONAS

cuenta lo expuesto en la parte considerativa de la presente
Ejecutoria, y los devolvieron.-
SS.

VILLA STEIN

RODRÍGUEZ TINEO

PARIONA PASTRANA

NEYRA FLORES

CALDERÓN CASTILLO

RT/dsza

SE PUBLICO CONFORME A LEY

Dr. Licio Jorge Ojeda Barazorda
Secretario de la Sala Penal Permanente
CORTE SUPREMA