

Ab

**CORTE SUPREMA DE JUSTICIA**  
**SALA PENAL TRANSITORIA**  
**R.N. Nº 2219 – 2009**  
**MADRE DE DIOS**

Lima, veinte de julio de dos mil diez.-

**VISTOS:** el recurso de nulidad interpuesto por el señor Fiscal Superior contra la sentencia de fojas cuatrocientos cinco, de fecha treinta de enero de dos mil nueve; interviniendo como ponente la señora Jueza Suprema Elvia Barrios Alvarado; con lo expuesto por el señor Fiscal Supremo en lo Penal; y **CONSIDERANDO:** **Primero:** Que, el señor Fiscal Superior en su recurso fundamentado de fojas cuatrocientos veintidós, alega que el Colegiado Superior sustentó su decisión en insuficiencia probatoria. Sin embargo, de todo el acervo probatorio se puede colegir con meridiana claridad que éstas no han sido valoradas en su conjunto, y que no ha realizado una debida apreciación de los hechos; que el informe número cero cero nueve – noventa y dos – DCAP – ISR – OSDEMAD – GRI, de fecha trece de julio de mil novecientos noventa y uno, acreditó que no obstante que con fecha catorce de noviembre de mil novecientos noventa y uno, la persona de Américo Daniel Durand Patiño, presenta su presupuesto de catorce mil treinta y tres nuevos soles con veinticinco céntimos para la construcción de la protección de los estribos del Puente Mayita; el veintinueve de noviembre de mil novecientos noventa y uno la Sub Región, representada por el encausado Luis Enrique Linares Garfo suscribe el contrato por la suma de treinta mil cincuenta y siete nuevos soles con cuarenta y cuatro céntimos para la construcción de la misma obra, de lo cual, de por sí denota el contubernio que ha existido entre estas personas; que, por otro lado, el encausado no cumplió con los requisitos de ley para la celebración del contrato, esto es, la intervención obligatoria de la Dirección Técnica y el dictamen de Asesoría Legal de la entidad agraviada; que con el Comprobante de

**CORTE SUPREMA DE JUSTICIA**

**SALA PENAL TRANSITORIA**

**R.N. N° 2219 – 2009**

**MADRE DE DIOS**

Pago número seiscientos noventa, de fecha veintisiete de noviembre de mil novecientos noventa y uno, y el memorándum número cincuenta y cuatro – noventa y dos – D – PSDEMAD/FRI, de fecha veintitrés de enero de mil novecientos noventa y dos, se acredita que el encausado Luis Enrique Linares Caffo ordenó se le entregara sumas de dinero adelantadas a Américo Daniel Durand Patiño, quien pese que no ejecutó la obra en el plazo pactado no se le inició las acciones legales pertinentes como rescindir el contrato y ejecutar la fianza que había otorgado, todo lo cual demuestra el acuerdo clandestino para perjudicar al patrimonio del Estado; que, además, la obra se encuentra inconclusa y no se ejecutó de acuerdo al expediente técnico; que, por consiguiente, se materializó el delito de colusión y por ende, el de concusión, toda vez que Luis Enrique Linares Caffo actuó con la finalidad de favorecer al seudo contratista a quien le entregó la buena pro y suscribió un contrato que no se ejecutó pese a los adelantos que se le entregó, con lo cual se causó perjuicio al Estado. **Segundo:** Que, fuye de la acusación fiscal de fojas doscientos veintitrés, que cuando el encausado Luis Enrique Linares Caffo se desempeñaba como Gerente General de la Sub Región de Madre de Dios, el veintinueve de noviembre de mil novecientos noventa y uno, suscribió un contrato de obra para la construcción de la protección de los estribos del Puente Mavila, ubicado en la carretera Puerto Maldonado – Iberia – kilómetro setenta y nueve, con el seudo contratista Américo Daniel Durand Patiño, por un monto de treinta mil cincuenta y nueve nuevos soles con cuarenta y cuatro céntimos, obra que debió ser entregada en el plazo de treinta días, lo cual no cumplió el contratista pese haber recibido un adelanto del veinte por ciento del valor total del costo de la obra; añade el señor Fiscal Superior, que frente a este incumplimiento el encausado Luis Enrique Linares Caffo en forma arbitraria valiéndose de

2

**CORTE SUPREMA DE JUSTICIA**  
**SALA PENAL TRANSITORIA**  
**R.N. N° 2219 - 2009**  
**MADRE DE DIOS**

su cargo y pese a tener conocimiento de los trámites previos a la celebración del contrato prescribió de la intervención obligatoria de la Dirección Técnica y el dictamen de Asesoría Legal de la entidad agraviada, quienes debían evaluar las condiciones técnicas de la obra y dar el visto bueno para la suscripción del contrato, todo lo cual demostró la finalidad de favorecer al contratista. **Tercero:** Que, la prueba actuada no acreditó la materialidad de los delitos imputados concusión y concusión desleal previstos en los artículos trescientos ochenta y dos y trescientos ochenta y cuatro del texto original del Código Penal, ni la culpabilidad del encausado Luis Enrique Linares Caffo, pues no se demostró que haya concertado voluntades en forma clandestina con el contratista Américo Daniel Durand Patiño para que éste resultara ganador de la buena pro respecto a la construcción de la protección de los estribos del Puente Navila, ubicado en la carretera Puerto Maldonado - Iberia - kilómetro setenta y nueve, y de esta manera defraudar al Estado o que a dicha persona haya obligado o inducido a fin de obtener promesa o entregarle un beneficio patrimonial. **Cuarto:** Que en efecto, si bien el citado encausado suscribió el contrato de obras dieciocho, también lo es, que ello fue con posterioridad al concurso de mérito en el cual resultó ganador el señor Américo Daniel Durand Patiño, a quien se le otorgó la buena pro, es decir, que el encausado antes mencionado no participó en la comisión que llevó a cabo el referido concurso; que a lo expuesto se aúna el valor probatorio del Informe número cero cero nueve mil noventa y dos - DCAP - ISR - OSDEMAD - GRI, de fecha trece de julio de mil novecientos noventa y dos, -véase fojas tres-, en tanto no incluye al encausado Luis Enrique Linares Caffo como presunto responsable de las irregularidades que se constataron en la ejecución de la obra antes aludida; que, además, en dicho documento se indicó que en mérito al Oficio número

**CORTE SUPREMA DE JUSTICIA**

**SALA PENAL TRANSITORIA**

**R.N. N° 2219 – 2009**

**MADRE DE DIOS**

trescientos cincuenta y siete – noventa y uno – DSRI – OSDEMAD – GRI, de fecha diecisiete de diciembre de mil novecientos noventa y uno, - véase fojas dieciséis y diecisiete- el ingeniero Hebert Eustaquio Uscamayta Garmendia como Director Sub Regional de Inversión fue quien solicitó el pago del veinte por ciento de adelanto para el inicio de la obra; y asimismo, a través del memorándum número novecientos cuarenta y ocho – noventa y uno – DA – OSDEMAD – GRI, de fecha dieciocho de diciembre de mil novecientos noventa y uno, -véase fojas once- el ingeniero Edgar Cáceres Gallegos, es quien ordena el adelanto del pago del veinte por ciento para el inicio de la obra; que, si bien conforme aparece del memorándum número cincuenta y cuatro – noventa y dos – D – OSDEMAD/GRI, de fecha veintitrés de enero de mil novecientos noventa y dos, -véase fojas veintidós- el encausado ordena el pago de la suma de ocho mil nuevos soles al contratista Américo Daniel Durand Patiño, también lo es, que ello fue como adelanto de valorizaciones correspondientes al mes de diciembre de mil novecientos noventa y uno -véase fojas veintitrés- y en mérito al Informe de fojas veinticuatro, emitido por el ingeniero David Lazo Cárdenas como Director General de Supervisión y Liquidación, respecto al avance físico de la construcción de la protección de los estribos del Puente Mavila, ubicado en la carretera Puerto Maldonado – Iberia – kilómetro setenta y nueve, lo cual con posterioridad se traduce como adelanto de materiales en atención al Informe de fojas veintinueve, emitido por el ingeniero Luis Champi Yanqui como Director de la Oficina de Supervisión de Obras y Estudios; que, por lo demás, se aprecia que el encausado antes de suscribir el contrato remitió los antecedentes a la Oficina de Asesoría Legal para la opinión correspondiente -véase fojas veintisiete y veintiocho-; que, finalmente, el encausado ~~ha~~ haber cesado en el cargo en el mes de febrero de mil novecientos noventa y dos -véase fojas

**CORTE SUPREMA DE JUSTICIA**  
**SALA PENAL TRANSITORIA**  
**R.N. N° 2219 - 2009**  
**MADRE DE DIOS**

trescientos treinta y nueve- no le era exigible ejercitar las acciones legales pertinentes por el incumplimiento del contrato y ejecutar la garantía otorgada por éste. **Quinto** que, a lo expuesto, es de sumar que no se advierte la afectación al patrimonio de la entidad agraviada, pues no existe pericia contable que advierta la existencia de defraudación en su perjuicio; que, de este modo, el análisis de la prueba de cargo determina que ésta no es suficiente para subsumir la conducta del encausado Luis Enrique Linares Caffo en las hipótesis jurídicas que describen los artículos trescientos ochenta y dos y trescientos ochenta y cuatro del texto original del Código Penal. Por estos fundamentos: **DECLARACIÓN NO HABER NULIDAD** en la sentencia de fojas cuatrocientos cinco, de fecha treinta de enero de dos mil nueve, que absolvió a Luis Enrique Linares Caffo de la acusación fiscal formulada en su contra por el delito contra la Administración Pública, en la modalidad de Concusión y Colusión, en agravio de la ORDEMAD, GESUREMAD, del Ex Consejo Transitorio de Administración Regional de Madre de Dios y el Estado; con lo demás que contiene y los devolvieron.-

S.S.

RODRÍGUEZ TINEO

BIAGGI GÓMEZ

BARRIOS ALVARADO

BARANDIARÁN DEMPWOLF

NEYRA FLORES

BA/rnp.

