

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA

SALA PENAL TRANSITORIA

R.N. N° 4316 - 2009

PUNO

Lima, veintisiete de setiembre de dos mil diez.-

VISTOS; el recurso de nulidad interpuesto por el procesado Rigoberto Tito Quispe Díaz contra la sentencia de fecha catorce de setiembre de dos mil nueve, obrante a fojas seiscientos noventa y seis; interviniendo como ponente el señor Juez Supremo Barandiarán Derruvel, de conformidad en parte con lo opinado por la señora Fiscal Suprema en lo Penal; y **CONSIDERANDO: Primero:** Que, el sentenciado Rigoberto Tito Quispe Díaz en su escrito de fundamentación de agravios de fojas seiscientos noventa y uno, argumenta que: **a)** En autos no existe prueba suficiente que desvirtue el principio de presunción de inocencia, **b)** La condena impuesta en su contra se basa en declaraciones contradictorias de los intervenidos Sebastián Altos Guzmán y José Villano Lizarme, y en mérito a un acta de reconocimiento preliminar efectuado con vicio de nulidad insalvable, sin tomar en cuenta las actas de reconocimiento y confrontación efectuado entre el sentenciado recurrente y los referidos intervenidos, **c)** Asimismo, la sentencia en su contra no ha valorado la manifestación prestada por sus coacusados Yimmy Edgardo Begazo Muroz y Marco Antonio Samán Delgado, **d)** No ha sido intención del sentenciado recurrente quedarse con el dinero encontrado a los intervenidos Sebastián Altos Guzmán y José Villano Lizarme, pues si bien no entregó el dinero el mismo día, ello se debió a una imposibilidad material creada por el Fiscal y el Jefe de la DEPANDRO (cerrar la oficina donde se encontraba con los intervenidos), por lo que entregó el dinero a primera hora del día siguiente, y **e)** No se dan los presupuestos del tipo, esto es, en ningún momento su persona solicitó a los intervenidos la suma dineraria (cohecho pasivo propio), en ningún momento sustrajo a las personas (intervenidos) de la persecución del delito (encubrimiento personal), y no dificultó la administración de justicia

49/

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA

SALA PENAL TRANSITORIA

R.N. N° 4316 - 2009

PUNO

mediante la procura de la desaparición de las pruebas del delito. **Segundo:** Que, conforme trasciende de la acusación fiscal escrita de fojas trescientos cuarenta y cinco, se atribuye al procesado Quispe Díaz, con fecha dos de agosto del dos mil seis, entre las veinte y veintidós horas aproximadamente, en su condición de miembro de la Policía Nacional del Perú, solicitado a los intervenidos Sebastián Altos Guzmán y José Villano Lizarme la suma dineraria ascendente a tres mil doscientos dólares americanos, previamente incautados en el registro personal practicado a estos últimos, con el objeto de beneficiarse de éste con el pretexto de influir en la decisión de su caso para que se les otorgue su libertad, omitiendo un acto en violación de sus obligaciones por cuanto los intervenidos debieron ser puestos a disposición de la autoridad correspondiente. Asimismo, el haber instruido a los procesados para faltar a la verdad una vez que se constituyera el representante del Ministerio Público, por ello dijeron que procedían de la ciudad del Cusco y negaron la existencia del dinero, con el propósito de dificultar la acción de la justicia al pretender sustraer a las personas intervenidas de la persecución penal. Finalmente, haber pretendido desaparecer las pruebas inculpativas contra Sebastián Altos Guzmán y José Villano Lizarme, existentes al momento de la intervención policial, esto es, procurar la desaparición de la prueba del delito (dinero en dólares) producto de la venta de droga. **Tercero:** Que, es menester destacar que la libre apreciación razonada de la prueba, que es el sustento del artículo doscientos ochenta y tres del Código de Procedimientos Penales, reconoce al Juez la potestad de otorgar él mismo el valor correspondiente a las pruebas, sin directivas legales que lo predeterminen. Desde esta perspectiva, es de afirmar que el derecho a la presunción de inocencia exige sobre el particular que las pruebas de cargo, que justifiquen una condena, además deben ser suficientes. El

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA

SALA PENAL TRANSITORIA

R.N. N° 4316 - 2009

PUNO

canon de suficiencia de la prueba - de la idoneidad de la prueba de cargo para fundamentar la incriminación del imputado -, sobre la apreciación lógica realizada por el Juez, en casos particularmente sensibles referidos a las declaraciones de los coimputados y de los agraviados - en los que por la posición especial de dichos sujetos en el proceso, por su relación con el objeto del proceso: el hecho punible -, debe cumplirse a partir de la configuración razonable de determinadas reglas o criterios de valoración, que es del caso anunciar para asegurar la vigencia de las garantías de un proceso penal constitucionalmente configurado. Se trata, en suma, de criterios que permitan trasladar las exigencias de racionalidad a la ponderación de la prueba por el Organo Jurisdiccional en un caso concreto. **Cuarto:** Que, los hechos imputados han sido tipificados en: **a)** El segundo párrafo del artículo trescientos noventa y tres del Código Penal -Conhecho Pasivo Propio-, establece que será considerado autor de dicho delito aquel funcionario o servidor público que solicita, directa o indirectamente, cualquier ventaja o beneficio, para realizar un acto en violación de sus obligaciones; **b)** El primer y tercer párrafo del artículo cuatrocientos cuatro concordante con el artículo dieciséis del Código Penal -Encubrimiento Personal en grado de tentativa-, señala que será considerado autor de dicho delito aquel funcionario o servidor público encargado de la investigación del delito o de la custodia del delincuente, que [intente] sustraer a una persona de la persecución penal o a la ejecución de una pena o de otra medida ordenada por la justicia; y **c)** El artículo cuatrocientos cinco, concordante con el artículo dieciséis del Código Penal -Encubrimiento Real en grado de tentativa-, dispone que será considerado autor de dicho delito aquel que [intente] dificultar la acción de la justicia procurando la desaparición de las huellas o prueba del delito u ocultando los efectos del mismo. **Quinto:** Que, fijado los anteriores criterios y

51

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL TRANSITORIA
R.N. N° 4316 - 2009
PUNO

contrastados con el caso *sub examine*, en relación al delito de cohecho pasivo propio, su configuración requiere que el sujeto activo efectúe un requerimiento de una ventaja o beneficio, que *debe dejar intacta la opción a negarse que tiene el destinatario ante el referido requerimiento* y, por tanto, no suponer una coacción o forzamiento de la voluntad de éste, en cuyo caso se configuraría otro delito. Este delito se consuma con la ejecución del acto de solicitar, no importando la complacencia o negativa del destinatario, esto es, estamos frente a un delito de mera actividad que sólo requiere la puesta en peligro del bien jurídico tutelado para su sanción; adicionalmente, para la configuración de este tipo penal debe acreditarse la presencia del dolo y el elemento finalístico del tipo: para realizar un acto en violación de sus obligaciones, exigencias típicas que han sido suficientemente solventadas en autos; en efecto, se tiene: **a)** la sindicación de las víctimas del delito: Sebastián Altos Guzmán, a fojas dos, once, cuarenta y tres y doscientos treinta y tres, y José Villano Lizarme, a fojas seis, catorce, cuarenta y cinco y doscientos treinta y seis, quienes refieren de manera uniforme que el sentenciado junto a sus colegas, lo intervinieron cuando se dirigía a la ciudad de Puno a bordo de un vehículo de transporte portando la suma de tres mil doscientos dólares americanos envueltos en papel higiénico producto de la venta de cuatro kilos de droga, los mismos que le fueron incautados mediante un acta elaborada a mano, en esa situación los policías le dijeron que no manifestara nada al Fiscal respecto al dinero, agarrándose el dinero y dándole a cambio monedas (incluyendo billetes) nacionales, véase las actas de registro personal de fojas **diecisiete** y dieciocho, para que declararan que estaban averiguando precios de artefactos; y **b)** El acta de reconocimiento fotográfico de fojas cuarenta y siete, donde los mismos agraviados refieren que el sentenciado recurrente junto a Rolando Maximo Asinardo Aquino fueron quienes le pidieron o solicitaron

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL TRANSITORIA
R.N. N° 4316 - 2009
PUNO

la suma incautada. **Sexto:** Que, en torno al delito de encubrimiento personal y real, la base fáctica consiste en trabar o entorpecer la acción de la justicia penal, de ahí que el bien jurídico protegido sea el buen funcionamiento de la administración de justicia, pues la meta de ésta es esclarecer si se ha cometido o no un hecho delictuoso; como tal, este delito es uno de estado, de consumación instantánea y efectos permanentes, que busca la protección de toda actividad vinculada a la persecución penal, no sólo por la actividad estrictamente jurisdiccional iniciada con el acto de apertura de instrucción, sino todos los actos dirigidos a ese fin y que son puestos en conocimiento de la autoridad policial o fiscal por ser obligatoria su persecución. Para su configuración se requiere, además del dolo, que el autor encubra un delito en el cual no haya participado y no haya mediado una promesa anterior de ayudar con el favorecimiento, sustracción u ocultamiento de la persona, esto es, impedir que la autoridad consiga llegar a él y le facilite la fuga; asimismo, se tiene que la agravante —por la cualidad del sujeto activo: funcionario o servidor público— está justificada por el abuso que realiza el agente del cargo que ostenta y le permite sustraer con mayor facilidad a la persona que encubre de la persecución penal. Por otro lado, el segundo delito consiste en dificultar la acción de la justicia, procurando la desaparición de las huellas o pruebas del delito u ocultando los efectos del mismo, siendo éste un delito de referencia y eminentemente doloso que está necesariamente vinculado a un delito anterior, el cual debe ser de conocimiento del agente de manera previa. Se consuma cuando se oculta el producto obtenido directamente de la comisión del delito previo, es decir, es un delito de resultado e instantáneo, y, sobre todo, doloso. En el caso de autos, además de los medios de prueba glosado *ut supra*, debemos relieves que el parte sin número de fojas veintinueve, por el cual el capitán Oswaldo Venturo López refiere que se reunió con el

57
CORTE SUPREMA DE JUSTICIA

SALA PENAL TRANSITORIA

R.N. N° 4316 - 2009

PUNO

comisario responsable de la Comisaría de Ilave, mayor de la Policía Nacional del Perú, Alejandro Coaquira Montesinos, siendo las diez horas con diez minutos aproximadamente del día tres de agosto de dos mil seis, para manifestarle que a los intervenidos - ahora agraviados - por el delito de tráfico ilícito de drogas se les había realizado el registro personal y sustraído el dinero en la suma de tres mil doscientos dólares americanos, además de haberles indicado que no manifestaran nada, circunstancias en la cuales el Sub Oficial de Tercera de la Policía Nacional del Perú Wilfredo Pazo Ccalli hizo entrega al referido capitán la suma ya citada sin documentar alguno, pese al requerimiento que le hizo el Capitán, lo cual está corroborado con la declaración testimonial de Oswaldo Francisco Venturo López, fojas seiscientos cuarenta y nueve, quien agrega que a los intervenidos se les hizo un registro personal hallándosele en posesión de un maletín con adherencias de droga, los mismos que habían sido puestos a disposición de su dependencia por parte de los efectivos policiales de la sección de delitos y faltas de la referida Comisaría, sin documento alguno y adiestrados para no manifestar nada respecto a la venta de la droga y el dinero conseguido por ello, donde rechazaron la presencia del efectivo policial del departamento de drogas Huarecallo, quien elaboró un parte al respecto. **Sétimo:** Que en efecto, en autos obra el parte sin número de fojas veintiocho, por el cual el Sub Oficial de Tercera Omar Edson Huarecallo Pilco informa que al llegar a la Comisaría los intervenidos fueron conducidos a las oficinas de la Sección de Delitos y Faltas de la Comisaría de Ilave, y no hacia el Departamento Antidrogas, siendo que sus colegas se encontraban efectuando el registro personal de cada uno de ellos sin presencia del representante del Ministerio Público, percatándose además que a los intervenidos se les halló una envoltura de papel con dinero, y en circunstancias que dicho efectivo policial se disponía a solicitar las generales de ley de los intervenidos fue retirado de

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA

SALA PENAL TRANSITORIA

R.N. N° 4316 - 2009

PUNO

los ambientes de la Sección de Delitos y Faltas de la Comisaría por el mayor (comisario) Coaquira Montesinos, procediendo los demás efectivos a cerrar la puerta con seguro; lo anterior es corroborado, también, con la declaración testimonial de Omar Edson Huarecallo Pilco, a nivel del juzgamiento a fojas quinientos noventa y cinco, quien agrega que vio el dinero y demás efectos personales en la oficina del sentenciado recurrente, pues ahí se juntaron todo y a los dos intervenidos, siendo que en esas circunstancias ingresa el efectivo Huarecallo y solicita el documento elaborado (actas u otros), pero (suponiendo que su presencia incomodaba) lo expulsaron de ahí y es por esos acontecimientos que comunica el hecho al Capitán y espera en la calle hasta su llegada. A lo anterior, habría que añadirle el detallado Informe número cero tres -dos mil seis - JCCP/FAP/FMPCJ/Puno, de fojas ochenta y siete, evacuado por el Fiscal Juan Eloy Coya Ponce; y la propia declaración del sentenciado recurrente Rigoberto Tito Quispe Díaz, de fojas setenta, ciento setenta y nueve, quien manifiesta de manera inverosímil y contradictoria no haber efectuado el registro personal de los intervenidos, no haber indicado a los intervenidos a declarar hechos falsos para coadyuvar la sustitución de sus personas, no haber podido entregar el dinero y el parte policial en horas de la noche al Capitán encargado del Departamento Antidrogas y al Fiscal que se hallaba en el mismo lugar; sin embargo, por ser el más antiguo tenía a cargo la investigación como lo han manifestado sus colegas, especialmente Jimmy Edgardo Begazo Muñoz a fojas setenta y siete, quien refiere que uno de los intervenidos se hallaba en la oficina de Asinardo Aquino y el otro bajo el interrogatorio del sentenciado recurrente, quien se encontraba elaborando el acta correspondiente, donde habrían los intervenidos insertado su huella digital, pues éstos poseían restos de haber impreso su huella digital con tinta (tampón), conforme consta en el informe del Fiscal ya referido.

55

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA

SALA PENAL TRANSITORIA

R.N. N° 4316 - 2009

PUNO

Octavo: Que, en ese contexto, se tiene que las imputaciones efectuadas contra el sentenciado recurrente se encuentran debidamente acreditados con los medios probatorios incorporados en autos, señalados en los fundamentos precedentes y en la propia sentencia, los mismos que al ser suficientes e idóneas desvirtúan la presunción de inocencia -previsto en el literal "e" del inciso veinticuatro del artículo segundo de la Constitución Política del Perú- que goza todo ciudadano como el recurrente; Por estos fundamentos: declararon **NO HABER NULIDAD** en la sentencia de fecha catorce de setiembre de dos mil nueve, obrante a fojas seiscientos noventa y seis, en el extremo que condenó a Rigoberto Tito Quispe Díaz como autor del delito contra la Administración Pública en la modalidad de Cohecho Pasivo Propio y contra la Administración de Justicia en las modalidades de Encubrimiento Real y Encubrimiento Personal, en grado de tentativa, en agravio del Estado, y complementariamente de Sebastián Altos Guzmán y José Villano Lizarme, imponiéndole cuatro años de pena privativa de libertad suspendida por el período de tres años bajo reglas de conducta, con lo demás que contiene; y los devolvieron.

S.S.

RODRÍGUEZ TINEO

BIAGGI GÓMEZ

BARRIOS ALVARADO

BARANDIARÁN DEMPWOLF

NEYRA FLORES

BD/jnv

PRIMER JUEZ
Copia para Sala Penal Transitoria

SE PUBLICO CONFORME A LEY

PRIMER JUEZ
Copia para Sala Penal Transitoria

MIGUEL ANGEL SOTELO TASAYCO
SECRETARIO (e)
Sala Penal Transitoria
CORTE SUPREMA

27 DIC. 2010