



---

**UNIVERSIDAD CATÓLICA LOS ANGELES DE  
CHIMBOTE**

**FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS  
POLÍTICAS**

**ESCUELA PROFESIONAL DE DERECHO**

**CALIDAD DE SENTENCIAS DE PRIMERA Y SEGUNDA  
INSTANCIA SOBRE VIOLACIÓN SEXUAL A MENOR  
DE EDAD, EN EL EXPEDIENTE N° 00185-2008-0-0801-  
JR-PE-01, DEL DISTRITO JUDICIAL DE CAÑETE-  
CAÑETE, 2018.**

**TESIS PARA OPTAR EL TÍTULO PROFESIONAL DE  
ABOGADA**

**AUTORA:**

**ALEJANDRA DE JESÙS CASTILLO GUTIERREZ**

**ASESORA:**

**MGTR. TERESA ESPERANZA ZAMUDIO OJEDA**

**CAÑETE-PERÚ**

**2018**

**JURADO EVALUADOR DE TESIS.**

**DR. DAVID SAUL PAULETT HAUYÓN**  
**PRESIDENTE**

**MGTR. MARCIAL ASPAJO GUERRA**  
**MIEMBRO**

**MGTR. EDGAR PIMENTEL MORENO**  
**MIEMBRO**

## **AGRADECIMIENTO**

### **A Dios:**

Sobre todas las cosas por haberme  
dado la vida, y guiar mi camino, en el  
día a día.

### **A la ULADECH-CATÓLICA:**

Por albergarme en sus aulas hasta alcanzar  
mi objetivo, hacerme profesional de éxito.

*Alejandra De Jesús Castillo Gutiérrez.*

## **DEDICATORIA**

### **A mis padres:**

A, ellos por darme la vida y valiosas enseñanzas, enseñarme valiosos valores y guiarme a ser una persona de bien.

*“El éxito consiste en obtener lo que se desea. La felicidad, en disfrutar lo que se obtiene”*

*Alejandra De Jesús Castillo Gutiérrez.*

## **RESUMEN**

La presente investigación tuvo como objetivo general, determinar la calidad de las sentencias de primera y segunda instancia sobre Violación sexual a menor de edad, según los parámetros normativos, doctrinarios y jurisprudenciales pertinentes, en el expediente en el expediente N°00185-2008-0-0801-JR-PE-01, del Distrito Judicial del Cañete-Cañete 2018. Es de tipo, cuantitativo cualitativo, nivel exploratorio descriptivo, y diseño no experimental, retrospectivo y transversal. La recolección de datos se realizó, de un expediente seleccionado mediante muestreo por conveniencia, utilizando las técnicas de la observación, y el análisis de contenido, y una lista de cotejo, validado mediante juicio de expertos. Los resultados revelaron que la calidad de la parte expositiva, considerativa y resolutive, pertenecientes a las sentencias de primera instancia fueron de rango: alta, baja, y alta; y de la sentencia de segunda instancia mediana, alta y muy alta. Se concluyó, que la calidad de las sentencias de primera y de segunda instancia, fueron de rango mediana y alta, respectivamente.

**Palabras clave:** Calidad, motivación, sentencia y violación sexual.

## **ABSTRACT**

The present investigation had as general objective, to determine the quality of the first and second sentences judgments on Sexual Violence to a minor, according to the pertinent normative, doctrinal and jurisprudential parameters, in the file in the file N ° 00185-2008- 0-0801-JR-PE-01, of the Cañete-Cañete Judicial District 2018. It is of type, qualitative quantitative, descriptive exploratory level, and non-experimental, retrospective and transverse design. Data collection was carried out from a dossier selected through convenience sampling, using observation techniques, and content analysis, and a checklist, validated by expert judgment. The results revealed that the quality of the explanatory part, considered and resolute, belonging to the sentences of first instance were of rank: high, low, and high; and the second, medium, high and very high sentence. It was concluded that the quality of the first and second instance sentences were of medium and high rank, respectively.

**Key words:** Quality, motivation, judgment and sexual violation.

## CONTENIDO

	<b>Pág.</b>
Caratula.....	i
Jurado Evaluador .....	ii
Agradecimiento.....	iii
Dedicatoria.....	iv
Resumen.....	v
Abstract.....	vi
<b>I. INTRODUCCIÓN.....</b>	<b>1</b>
<b>II. REVISIÓN DE LA LITERATURA.....</b>	<b>10</b>
<b>2.1. Antecedentes .....</b>	<b>10</b>
<b>2.2. Marco Teórico .....</b>	<b>12</b>
<b>2.2.1. El Desarrollo de instituciones jurídicas procesales con respecto a las sentencias materia de estudio .....</b>	<b>12</b>
<b>2.2.1.1. Derecho Penal y Ius Puniendi .....</b>	<b>12</b>
<b>2.2.1.2. Principios aplicables a la función jurisdiccional en materia penal .....</b>	<b>14</b>
<b>2.2.1.2.1. Principio de legalidad .....</b>	<b>14</b>

2.2.1.2.2. El principio de presunción de inocencia .....	15
2.2.1.2.3. Principio de debido proceso.....	16
2.2.1.2.4. Principio de motivación .....	16
2.2.1.2.5. Principio del derecho a la prueba.....	17
2.2.1.2.6. Principio de lesividad.....	18
2.2.1.2.7. Principio de culpabilidad penal.....	18
2.2.1.2.8. Principio acusatorio .....	19
2.2.1.2.9. Principio de correlación entre acusación y sentencia .....	20
2.2.1.3. El proceso penal .....	21
2.2.1.3.1. Definiciones .....	21
2.2.1.3.2. Características del Proceso Penal .....	22
2.2.1.3.3. Sistemas procesales.....	22
2.2.1.3.4. Principales fines del proceso penal .....	23
2.2.1.3.5. Principios y garantías fundamentales del proceso penal .....	24
2.2.1.3.6. El proceso penal y sus clases .....	31
2.2.1.3.6.1. El proceso penal ordinario .....	31
2.2.1.3.6.2. El proceso penal sumario .....	32



<b>2.2.1.4. El medio de prueba en el proceso penal.....</b>	<b>35</b>
<b>2.2.1.4.1. Definiciones .....</b>	<b>36</b>
<b>2.2.1.4.2. El objeto de la prueba .....</b>	<b>36</b>
<b>2.2.1.4.3. Clasificación de la prueba.....</b>	<b>38</b>
<b>2.2.1.4.4. Actividad Probatoria .....</b>	<b>40</b>
<b>2.2.1.4.5. La valoración de la prueba.....</b>	<b>43</b>
<b>2.2.1.4.6. Principios rectores de la prueba .....</b>	<b>45</b>
<b>2.2.1.4.7. Pruebas actuadas en el presente expediente materia de investigación.....</b>	<b>46</b>
<b>2.2.1.5. La sentencia .....</b>	<b>59</b>
<b>2.2.1.5.1. Definiciones .....</b>	<b>59</b>
<b>2.2.1.5.2. Clasificación de las sentencias.....</b>	<b>60</b>
<b>2.2.1.5.2.1. Sentencia Condenatoria .....</b>	<b>60</b>
<b>2.2.1.5.2.2. Sentencia Absolutoria .....</b>	<b>61</b>
<b>2.2.1.5.3. Estructura de la sentencia.....</b>	<b>63</b>
<b>2.2.1.5.3.1. Contenido de la sentencia de primera instancia.....</b>	<b>64</b>
<b>2.2.1.5.3.2. Contenido de la sentencia de segunda instancia .....</b>	<b>74</b>
<b>2.2.1.6. Los medios impugnatorios.....</b>	<b>82</b>

<b>2.2.1.6.1.</b>	Definición .....	83
<b>2.2.1.6.2.</b>	Características de los medios impugnatorios.....	84
<b>2.2.1.6.3.</b>	Elementos de los medios impugnatorios .....	85
<b>2.2.1.6.4.</b>	Los medios impugnatorios y su fundamento .....	85
<b>2.2.1.6.5.</b>	Clasificación de los medios impugnatorios .....	85
<b>2.2.1.6.6.</b>	El proceso penal y sus medios de impugnación.....	87
<b>2.2.1.6.6.1.</b>	Recurso de apelación .....	87
<b>2.2.1.6.6.2.</b>	Recurso de reposición .....	89
<b>2.2.1.6.6.3.</b>	Recurso de queja .....	92
<b>2.2.1.6.6.4.</b>	Recurso de casación.....	94
<b>2.2.1.6.7.</b>	Los medios impugnatorios en el proceso materia de estudio .....	97
<b>2.2.2.</b>	Instituciones Jurídicas con respecto a las sentencias del expediente N° 185-2005 sobre el delito de Violación Sexual a menor de edad .....	99
<b>2.2.2.1.</b>	Delito materia de investigación .....	99
<b>2.2.2.1.1.</b>	El delito de violación sexual.....	99
<b>2.2.2.1.2.</b>	Tipicidad objetiva del delito de violación sexual .....	101
<b>2.2.2.1.3.</b>	Tipicidad Subjetiva del Delito de Violación sexual.....	102

2.2.2.1.4. Bien jurídico del Delito de Violación sexual .....	103
2.2.2.1.5. Culpabilidad en el delito de violación sexual .....	104
2.2.2.1.6. El delito de violación sexual y sus grados de desarrollo .....	104
2.3. Marco Conceptual.....	105
<b>III. METODOLOGÍA .....</b>	<b>113</b>
3.1. Tipo y nivel de investigación.....	113
3.2. Diseño de investigación.....	114
3.3. Objeto de estudio y variable en estudio.....	114
3.4. Fuente de recolección de datos... ..	115
3.5. Procedimiento de recolección, y plan de análisis de datos... ..	115
3.6. Consideraciones éticas... ..	116
3.7. Rigor científico... ..	116
<b>IV. RESULTADOS.....</b>	<b>118</b>
4.1. Resultados... ..	118
4.2. Análisis de los resultados.....	150
<b>V. CONCLUSIONES.....</b>	<b>157</b>
<b>REFERENCIAS BIBLIOGRAFICAS.....</b>	<b>161</b>

<b>ANEXOS.....</b>	<b>167</b>
Anexo 1. Cuadro de Operacionalización de la variable.....	168
Anexo 2. Cuadro descriptivo de recolección, organización, calificación de datos y determinación de la variable .....	177
Anexo 3. Declaración de Compromiso Ético .....	196
Anexo 4. Sentencias en Word de las sentencias de primera y segunda instancia....	197

## ÍNDICE DE CUADROS

	<b>Pág.</b>
<b>Resultados parciales de la sentencia de primera instancia.....</b>	<b>118</b>
Cuadro 1. Calidad de la parte expositiva .....	118
Cuadro 2. Calidad de la parte considerativa .....	122
Cuadro 3. Calidad de la parte resolutive .....	132
<b>Resultados parciales de la sentencia de segunda instancia.....</b>	<b>135</b>
Cuadro 4. Calidad de la parte expositiva .....	135
Cuadro 5. Calidad de la parte considerativa .....	138
Cuadro 6. Calidad de la parte resolutive .....	142
<b>Resultados consolidados de las sentencias en estudio .....</b>	<b>146</b>
Cuadro 7. Calidad de la sentencia de 1ra. Instancia .....	146
Cuadro 8. Calidad de la sentencia de 2da. Instancia.....	148

## **I. INTRODUCCIÓN.**

El Estado se fundamenta en la separación de poderes legislativo, ejecutivo y judicial correspondiendo éste último su ejercicio en exclusividad e independencia a los jueces y tribunales que garantizan que el ciudadano vea satisfecho su derecho fundamental de obtener la tutela judicial efectiva.

Asimismo se tiene que, el Tribunal Constitucional en los años noventa hablaba de la “Administración de Justicia”, lo que puede parecer una redundancia en realidad no lo es, se está refiriendo al aparato administrativo de o al servicio de la Justicia.

Es por ello que, para entenderlo debemos aclarar que en la administración de Justicia confluyen actividades de distinta naturaleza, la actividad jurisdiccional que corresponde en exclusividad a los jueces y tribunales, la actividad procesal ejercida por jueces y secretarios judiciales y la actividad administrativa ejercida por secretarios judiciales y por la administración estatal o autonómica.

Si bien es cierto la actividad procesal del juez culmina en la sentencia judicial, la misma que se entiende como el resultado de una serie de reflexiones creadas por el Juez ante un conflicto de intereses, de acuerdo con la defensa que las partes adujeron durante el proceso.

Dentro de este contexto, la sentencia judicial expedidas en los procesos penales tienen especial relevancia, ya que resuelven los problemas penales que se tiene; por ello es de suma importancia que el juez tome las medidas necesarias que conduzcan a la elaboración de una sentencia justa y de calidad.

Es por ello, que el problema referente a la justicia abarca no sólo en nuestra población peruana sino a nivel internacional cuya única problemática es la lentitud en los procesos judiciales, la cual desarrollaremos en las líneas precedentes.

*En el ámbito internacional:*

El español Fenech, Miguel en su libro “El Proceso Penal” realiza el estudio con respecto a “La duda en el proceso penal”, investigando que: “En consecuencia, hay que afrontar con valentía que el juez no es una simple boca que pronuncia las palabras de la ley, como dijo Montesquieu, porque no es ninguna computadora.

Ni tampoco es alguien que pueda determinar con total precisión la realidad de los hechos, porque ello, aunque puede ocurrir, difícilmente es factible hasta las últimas consecuencias.

Al contrario, el juez es un ser humano, aunque a veces parezcamos olvidarlo. Y el caso que juzga también es humano, aunque esto se olvide con la misma frecuencia, en el sentido de que los protagonistas del caso no son solamente los acusados y las víctimas, sino la comunidad humana en su conjunto.

Si ello es así, tenemos que reconocer que las dudas de un caso concreto no son solamente la interpretación jurídica más o menos elaborada, o la determinación fría de unos hechos. Las dudas sobrevienen, sobre todo, por cuestiones ideológicas, económicas, sociológicas en general y psicológicas del propio juez y de las partes”.

Asimismo, tenemos a Domingo García Belaunde en su libro “La interpretación constitucional como problema”. El debate sobre la interpretación jurídica es hoy amplio y difundido, si bien el problema es relativamente nuevo.

En realidad, puede decirse que aun con antecedentes la interpretación surge con la codificación en concreto, la cual sigue influenciando en forma bastante extensa entre abogados prácticos y también en personas del mundo académico.

Asimismo, Binder (s.f.), ha señalado que en el marco del Proyecto de transparencia y mejoramiento de la administración judicial que lleva adelante el Centro de Estudios Judiciales de Paraguay, se ha desarrollado una matriz de calidad de las sentencias que aún se encuentra en fase de validación. Se corresponde con la intención del Consejo de la Magistratura de ese país de analizar la calidad de las sentencias como forma de evaluar a postulantes que ejercían ya la judicatura.

No obstante, la importancia que se le asigna a esta dimensión, todavía no se ha desarrollado un trabajo intenso, permanente y coordinado para aumentar la capacidad de los sistemas judiciales en este punto.

Con las ideas expuestas, ha quedado claro que en el ámbito internacional ha sido difícil hallar formas de medir la calidad de las sentencias judiciales que planteen criterios objetivos, comparables y replicables.

*En el ámbito latinoamericano:*

Sin embargo, dentro del ámbito latinoamericano tenemos que dentro de los pocos estudios que analizan la calidad de las sentencias judiciales, hallamos la investigación realizada por Posner (2000), en su trabajo sobre la Corte de apelaciones para el noveno circuito, este autor establece como referentes empíricos de la calidad de las decisiones judiciales tanto al número de sentencias de esa corte que son dejadas sin efecto por



parte de la Corte Suprema como también al número de veces que las decisiones de dicha Corte de Apelaciones son citadas por otras que no tendría obligación de hacerlo.

Así, a medida que menos veces es revertida una decisión por parte de la Corte Suprema o a medida que en más ocasiones un tribunal cita los fallos de la corte analizada, se inferiría que la calidad de las decisiones judiciales es mayor.

Una estrategia similar, sobre todo en lo relacionado con el número de decisiones revertidas por la Corte Suprema como aproximación del concepto calidad de la justicia, es asumida por Basabe Serrano (2011), cuando analiza el caso de las cortes intermedias de Ecuador.

Asimismo, la colombiana Escobar Pérez, Mirian Janeth, refiere que la administración de justicia y la problemática que tiene se debe a la falta de motivación de una sentencia; es decir falta de argumentos que fundamenten una buena teoría del caso, asimismo indica que la lentitud y el mal gobierno de algunos funcionarios hacen que la administración de justicia recaiga en corrupción y que las personas no puedan confiar en la ley.

Finalmente, la nicaragüense Karensy Durley estudia “La Sentencia Arbitraria por falta de motivación en los hechos y el derecho”, cuyas conclusiones fueron qué; a través de los años la administración engloba a diversos países, sin embargo, hoy en día la justicia está afectada empero, la facultad de dirimir de algunos jueces respecto a las motivaciones salvaguardan los derechos de los ciudadanos; es por ello que se puede inferir que para la credibilidad de la ciudadanía respecto a la justicia, basta poner en práctica los buenos valores en derecho y así halla una correcta administración de justicia.

*En el ámbito nacional:*

En el año 2008 en el Perú, se realizó el “Proyecto mejoramiento de los servicios de justicia”, en ésta actividad se propuso contratar un consultor individual para elaborar una metodología de evaluación de sentencias judiciales y otros, y aplicarla en la selección, evaluación y procesos disciplinarios de los Jueces peruanos; considerando, que si bien el Consejo Nacional de la Magistratura tiene algunos criterios para evaluar la calidad de las sentencias judiciales, sin embargo no existe una metodología que defina los criterios, indicadores, métodos y procedimientos a seguir para realizar dicha evaluación, que se traduce en una heterogeneidad de los resultados (Perú. Gobierno Nacional, 2008).

Por otro lado, Egacal (2007) hizo hincapié respecto a la motivación de las sentencias emitidos por los jueces con respecto, a la buena praxis en sus funciones, en la redacción de los documentos, así como en la mala normatividad aplicada; empero, la falta de acceso a la justicia es uno de los problemas más graves en nuestro continente, pues frustra el ejercicio real de la ciudadanía y, por lo tanto, debilita el estado democrático de derecho en nuestras naciones.

A su vez, la editorial Gaceta Jurídica (2015), en su revista “La Justicia en el Perú” ha hecho un reciente estudio sobre los diversos problemas que afligen a la justicia peruana, uno de ellos sobre la demora procesal; cuyas razones que se han detectado en ese estudio, y que explicarían tal estado de cosas son de diferente índole tales como: demora en el envío de las notificaciones; demora en el envío de los cargos de recepción de las notificaciones; cambio de jueces; suspensión de juzgados y tribunales; actos

dilatorios de los abogados; excesiva carga procesal de demandas en que interviene el estado; huelga del Poder Judicial; ausencia de jueces en la tarde.

*En el ámbito local:*

En ese contexto, la Universidad Católica los Ángeles de Chimbote-Sede Cañete, preocupada por esta problemática, se ha visto en la necesidad de participar en líneas de investigación, en lo que corresponde a la carrera profesional de derecho la línea de investigación científica, la cual se denomina: “Análisis de Sentencias de Procesos Culminados en los Distritos Judiciales del Perú, en Función de la Mejora Continua de la Calidad de las Decisiones Judiciales” (ULADECH, 2011), documento que tiene como base hechos que involucran al quehacer jurisdiccional, básicamente el tema de las decisiones judiciales contenidas en las sentencias; es decir, es un producto académico resultado de una elucubración inspirada en hechos expuestos precedentemente debido a la percepción social que tiene la sociedad peruana de los administradores de justicia.

En síntesis, en el ámbito local la administración de justicia es conocida como una dura crítica que realizan las radios locales de los Distritos y de la Provincia de Cañete sobre el pobre desempeño y la poca credibilidad de parte de las autoridades que administran justicia en nuestra provincia, y es pues el poder judicial el ente más criticado ya sea por su demora en resolver los casos presentados, así como por sus altos índices de corrupción; de la misma manera se aúnan a las críticas las revistas y seminarios de la provincia de Cañete. (Diario Matices de San Vicente, 2013).

No obstante, la percepción de los justiciables no es necesariamente lo mismo; porque los medios de comunicación, también, dan cuenta de quejas, reclamos y denuncias

contra los operadores de justicia; además respecto de los referéndums no se sabe cuál es la intención exacta de los resultados.

De esta manera se seleccionó expediente N° 185-2008 por el delito contra la Libertad Sexual-Violación sexual a menor de edad, lo cual corresponde al Distrito Judicial de Cañete en la cual la parte resolutive de la sentencia de primera instancia siendo emitida por la Sala Penal quien condenó al acusado a quince años de pena privativa de la libertad y a una reparación civil de mil soles.

Por lo cual desde la sentencia emitida por la Sala Penal de Cañete con fecha 23 de marzo del 2009 hasta la sentencia emitida por Sala Penal Transitoria de Cañete, teniendo como trámite un aproximado de 5 meses.

En síntesis, se puede precisar la siguiente formulación:

¿Indicar con respecto a la calidad de las sentencias de primera y segunda instancia en el expediente N° 185-2008 por el delito contra la Libertad Sexual-Violación sexual a menor de edad, correspondiente al Distrito Judicial de Cañete, 2018; con respecto a los parámetros doctrinarios, jurisprudenciales y normativos?

Entonces, con respecto a la pregunta central o problema de investigación; se ha trazado un objetivo general y objetivos específicos, tal como sigue a continuación:

Asimismo, se procederá a enunciar el objetivo general en el expediente materia de estudio:

Precisar con respecto a la calidad de las sentencias de primera y segunda instancia en el expediente N° 185-2008 por el delito contra la Libertad Sexual-Violación sexual a

menor de edad, correspondiente al Distrito Judicial de Cañete, 2018; con respecto a los parámetros doctrinarios, jurisprudenciales y normativos.

Para alcanzar el objetivo general se traza objetivos específicos:

*Respecto a la sentencia de primera instancia.*

- ✓ Determinar la calidad de la parte expositiva de la sentencia de primera instancia, con énfasis en la introducción y la postura de las partes.
- ✓ Determinar la calidad de la parte considerativa de la sentencia de primera instancia, con énfasis en la motivación de los hechos, del derecho, la pena y la reparación civil.
- ✓ Determinar la calidad de la parte resolutive de la sentencia de primera instancia, con énfasis en la aplicación del principio de correlación y la descripción de la decisión.

*Respecto a la sentencia de segunda instancia.*

- ✓ Determinar la calidad de la parte expositiva de la sentencia de primera instancia, con énfasis en la introducción y la postura de las partes.
- ✓ Determinar la calidad de la parte considerativa de la sentencia de primera instancia, con énfasis en la motivación de los hechos, del derecho, la pena y la reparación civil.

- ✓ Determinar la calidad de la parte resolutive de la sentencia de primera instancia, con énfasis en la aplicación del principio de correlación y la descripción de la decisión.

Para enfrentar la actual problemática la presente investigación se justifica dentro de nuestro sistema judicial penal peruano, que debemos enmarcar en primer lugar, la falta de capacitación de los sujetos procesales y en especial de los abogados litigantes al momento de la implementación del NCPP, es así que dicho cuerpo normativo tiene una relevancia social puesto que actúa como un ente resocializador para las personas que hayan cometido un hecho punible.

Los efectos pueden tener una relevancia considerable, ya que se trata de la libertad de una persona, la cual se evaluará por parte de Juez Unipersonal o Colegiado mediante las pruebas ofrecidas en el proceso.

Por otro lado, también nos enfocamos a que los procesos judiciales que tienen demasiada carga laboral que exime a poder avanzar en los procesos judiciales, debiendo erradicar esta problemática a la vez; y poner en conocimiento que los servidores públicos a través de las quejas constantes por la lentitud han realizado actos o acciones que lleven a eliminar este problema, poniendo en práctica las notificaciones electrónicas o virtuales para que los procesos puedan estar más accesibles a los ciudadanos; así más rápido puedan dar trámite a sus procesos judiciales.

## **II. REVISIÓN DE LA LITERATURA.**

### **2.1. Antecedentes.**

El autor García Cabero Percy (2010), en su artículo publicado denominado: “*La naturaleza y alcance de la reparación civil: a propósito del precedente vinculante establecido en la Ejecutoria Suprema R.N. 948-2005*” en nuestro país; refiere que, “La motivación de las resoluciones judiciales constituye un requisito intrínseco para su validez, pues una resolución judicial no motivada, o insuficientemente motivada, es una resolución nula y contraria a Derecho al infringir directamente un mandato constitucional (...)”.

Por otro lado, Poma (2013), en su libro titulado: “*Individualización judicial de la pena y su relación con la libertad y el debido proceso a la luz de la jurisprudencia en materia penal en las salas penales para reos en cárcel del distrito judicial de Lima*”, enfatiza que “El derecho a la motivación es uno de los derechos que protege el debido proceso, cuando la resolución judicial no posea una respuesta razonada, motivada y congruente en razón de las pruebas otorgadas por ambas partes, entonces se estará vulnerando el derecho al debido proceso”.

Asimismo, Edgardo Torres López (S.F), Presidente de la Segunda Sala Civil y Vocal de Justicia en Latinoamérica hace un análisis con respecto a *¿Qué es la justicia en Latinoamérica?*, donde señala que la mayoría de ciudadanos latinoamericanos, se quejan de una deficiente gestión judicial y administrativa, procesos demasiado largos, costosos e imprevisibles; procesos que básicamente dependen de la buena voluntad de las autoridades de gobierno, de magistrados, personal jurisdiccional; y de los señores abogados.

Y que para lograr una administración de justicia moderna y eficiente en Latinoamérica, se hace imprescindible impulsar la justicia electrónica o justicia en el acceso a la información judicial, gestión, resolución de las causas judiciales y ejecución de las sentencias, es por ello que en el sistema actual de justicia, si crece la carga de expedientes judiciales, la solución común es procurar acelerar el ritmo de trabajo con estímulos o amenazas de sanciones, o procurar aumentar el número de personas, infraestructura, presupuestos y logística; para que el nuevo sistema posibilite al ciudadano a un acceso efectivo y eficiente a la justicia, con decisiones acertadas, vía la litigación electrónica.

En esta fase de reflexión, es preciso hacer un alto debiéndose indicar y dejar en claro que las innovaciones relativas al Poder Judicial tienen por principal objetivo: asegurar su autonomía.

En síntesis, el derecho a la motivación de las resoluciones judiciales exige que la decisión judicial responda a las pretensiones y argumentos de las partes y que han sido objeto del debate producido durante el proceso.

Esto tampoco quiere decir que el juez debe responder de modo autónomo, minucioso y detallado cada una de las alegaciones de las partes, como ha precisado el Tribunal Constitucional español en sentencia del 30 de setiembre de 2002 (sentencia 170/2002): “La congruencia exigible, desde la perspectiva del respeto al derecho fundamental que consagra el artículo 24.1 CE, comprende la obtención de una respuesta razonada a las pretensiones de las partes, pero no un razonamiento autónomo y pormenorizado de todos y cada uno de los fundamentos jurídicos en que aquellas se sustenta.



## **2.2. Marco Teórico.**

### **2.2.1. El Desarrollo de instituciones jurídicas procesales con respecto a las sentencias materia de estudio.**

#### **2.2.1.1. Derecho Penal y Ius Puniendi.**

La Ejecutoria Suprema del 12/5/98, Exp. N° 5737-97 Lima establece que: “Teniendo a un buen recaudo, que si bien el Derecho Penal tiene como propósito principal la sanción de las conductas humanas típicas, antijurídicas y culpables, la prevención de los delitos como medio protector de la persona humana y de la propia sociedad; el juzgador al aplicar la norma sustantiva debe de arribar al total convencimiento de haber encontrado certeza legal en la responsabilidad penal del procesado”.

Acerca de la definición del ius puniendi, Mir Puig expresa:

“Se trata, (...) de una forma de control social lo suficientemente importante como para que, por una parte haya sido monopolizado por el Estado y, por otra parte, constituya una de las parcelas fundamentales del poder estatal que desde la Revolución francesa se considera necesario delimitar con la máxima claridad posible como garantía del ciudadano.”

Otros autores, como Cobo del Rosal y Vives Antón (S.F), hacen la reflexión desde los puntos de vista político y técnico; desde la óptica política, consideran que no está demasiado claro el argumento de partir de los derechos subjetivos del Estado y de los particulares, para legitimar el ius puniendi, lo cual fundamentan: “En primer lugar, porque de la configuración del ius puniendi como derecho subjetivo, no siempre se ha de seguir la necesidad de respetar las garantías individuales. (...) y en segundo lugar,

porque la negación del carácter de derecho subjetivo al *ius puniendi*, no va unida necesariamente a una concepción autoritaria o totalitaria del Estado, por el contrario, quienes afirmen que el poder punitivo es un poder jurídico, dicen por eso mismo, que debe ser limitado, (...). El derecho de castigar, sin duda, se hallará limitado por otros derechos, pero exactamente igual se hallará limitado, y por los mismos motivos, “el poder”, si efectivamente ha de ser un poder jurídico”.

La Jurisprudencia desarrollada por la Corte Interamericana nos invita a replantearnos conceptos tradicionales del derecho procesal penal arraigados en los sistemas jurídicos internos, y a mirar desde una óptica diferente su aplicación a fin de conjugarlos a la luz de los principios del derecho internacional de los derechos humanos, su evolución y los valores que lo inspiran.

Como hemos podido observar, la jurisprudencia de la Corte Interamericana ha dado diferentes respuestas a figuras del derecho penal como la autoamnistía, la prescripción y otras excluyentes de la responsabilidad penal en cuanto se transforman en un obstáculo para que los Estados cumplan y ejerzan su deber de justicia penal.

De este modo, la erradicación de la impunidad, tanto normativa como estructural, en caso de graves violaciones de derechos humanos se hace a través del efectivo ejercicio del *ius puniendi*, que conlleva la inaplicabilidad de ciertas figuras procesales que impiden de una u otra manera la consecución de la verdad, la investigación de los hechos y la sanción de los responsables, así como por el compromiso que asuman los operadores de justicia para encauzar debida y oportunamente las investigaciones de graves violaciones de derechos humanos.

Por otro lado, Binder, Alberto M. (2000) en su libro denominado “Introducción al derecho procesal penal.” nos enseña que el freno que la jurisprudencia de la Corte Interamericana le ha impuesto a los Estados en cuanto al ejercicio de la máxima expresión del ius puniendi como es la aplicación en una privación arbitraria del derecho a la vida.

#### **2.2.1.2. Principios aplicables a la función jurisdiccional en materia penal.**

Bovino Alberto (2005) con respecto al *Principios Políticos del Procedimiento Penal*, nos enfatiza que el artículo 139° inc. 2 Constitución nos establece lo siguiente: La independencia en el ejercicio de la función jurisdiccional. Ninguna autoridad puede avocarse a causa pendiente ante el órgano jurisdiccional ni interferir en el ejercicio de sus funciones.

Tampoco puede dejar sin efecto soluciones que han pasado en autoridad de cosa juzgada, ni cortar procedimientos en trámite, ni modificar sentencias ni retardar su ejecución. Estas disposiciones no afectan el derecho de gracia ni facultad de investigación del Congreso, cuyo ejercicio no debe, sin embargo, interferir en el procedimiento jurisdiccional ni surte efecto jurisdiccional alguno.

Por otro lado, aunado a ello se establece los siguientes principios:

##### **2.2.1.2.1. Principio de legalidad.**

El autor Paul Johann Anselm von Feuerbach (S.F), estableció este principio en materia de derecho penal basándose en la máxima *nullum crimen, nulla poena sine praevia lege*, es decir, para que una conducta sea calificada como delito debe ser descrita de

tal manera con anterioridad a la realización de esa conducta, y el castigo impuesto debe estar especificado de manera previa por la ley.

La legalidad penal es entonces un límite a la potestad punitiva del Estado, en el sentido que sólo pueden castigarse las conductas expresamente descritas como delitos en una ley anterior a la comisión del delito.

Sin embargo, el Diario *“El Peruano”*: Las autoridades administrativas deben actuar con respecto a la constitución, la ley y al derecho, dentro de las facultades que le estén atribuidas y de acuerdo con los fines para los que fueron conferidas. (Diario *“El Peruano”*, 2001).

El Principio de Legalidad es una valoración de lo justo por una sociedad en virtud del cual no se puede aplicar una sanción si no está escrita previamente en una ley cierta.

#### **2.2.1.2.2. El principio de presunción de inocencia.**

*“Presunción de inocencia no es un mero principio informador, sino un auténtico derecho fundamental que como tal es directa aplicación por todos y cada uno de los órganos judiciales, siendo reclamables incluso en la vía de amparo ante el tribunal constitucional”.*

Asimismo, al imputado le asiste el nemo tennetur sea ipso accusare, quiere decir al imputado no le asiste el deber de proporcionar prueba en su contra, el imputado puede mantenerse en silencio y no está obligado a decir la verdad, siempre en cuando si dicho no consista en una sindicación criminal a otro sustentada en pruebas falsas. (Peña Cabrera, F. 2007).

#### **2.2.1.2.3. Principio de debido proceso.**

El debido proceso legal constituye la primera de las garantías constitucionales de la administración de justicia, al permitir el libre e irrestricto acceso de todo ciudadano a los tribunales de justicia, con el objeto de someter su derecho en disputa a la resolución del órgano jurisdiccional asistido con todas las garantías procesales. (Rosas, 2003).

En ese contexto, el derecho al debido proceso, principio y pilar fundamental de todo proceso en general, dentro de un Estado de Derecho, se convierte en la piedra angular en la protección de las garantías y derechos fundamentales del individuo. Reconocido no solo por las constituciones de los diversos países en el mundo, sino que también es reconocido por los estamentos internacionales sobre protección de los derechos humanos, se convierte en una garantía de observación y aplicación obligatoria en los distintos países del mundo, incluido el nuestro.

Sin embargo, Sánchez Velar (S.F), afirma que nuestro sistema jurídico reconoce desde la constitución los derechos y las garantías fundamentales de la persona y si observancia son exigibles en el proceso, de allí este aparece como un principio con un amplio marco que da solidez a los demás derechos.

Es así que, los principios y garantías que expresamente reconoce la carta constitucional y que aparecen en este nuevo cuerpo adjetivo como un límite y freno a la actuación de las garantías estatales encargadas de perseguir y de sancionar el delito.

#### **2.2.1.2.4. Principio de motivación.**

La aplicación de este principio permite que las partes puedan conocer las razones que tiene el juez para tomar la decisión y así ejercer el principio de la impugnación.

Cabe recalcar que el desarrollo expositivo del esquema argumentativo de la sentencia cuestionada en modo alguno afecta la independencia judicial en la resolución del caso concreto, en tanto que tiene como fin único y exclusivo el de verificar la vulneración del derecho a la debida motivación de las resoluciones judiciales, al amparo de lo dispuesto por el artículo 139°, *inciso* 5, de la Constitución Política. (Expediente N° 00728-2008-PHC/TC).

#### **2.2.1.2.5. Principio del derecho a la prueba.**

También, es el medio más confiable para descubrir la verdad real, y, a la vez, la mayor garantía contra la arbitrariedad de las decisiones judiciales.

Asimismo es el medio más seguro de lograr la reconstrucción de modo corporal, pues la inducirá de los rastros o huellas que los hechos pudieron haber dejado en cosas o personas, o de lo resultado de experimentaciones o de inferencias sobre aquellos. (Cafferata, 1998).

La prueba y la actividad tendente a conseguirla vienen regidas por diversidad de principios que pretenden materializar los postulados político-criminales subyacentes al modelo procesal penal del Estado, de derecho. Estos principios son los de inmediación, libertad probatoria, legalidad probatoria, pertinencia, comunidad de la prueba y de carga de la prueba.

- A. *Inmediación de la prueba:*** Solo puede generar convicción aquella actividad probatoria que resulta directamente aprehendida por el órgano jurisdiccional. Por esta razón se entiende como regla que solo puede ser calificada como prueba aquellas que es recepcionada durante el juzgamiento oral.

**B. Libertad probatoria:** En materia probatoria rige el principio de libertad probatoria, lo que supone la posibilidad de probar absolutamente todo lo que sea pertinente en relación al objeto del proceso, a través de cualquier medio. De allí que no resulte indispensable la referencia normativa expresa al medio de prueba para su admisión en el proceso penal.

La libertad probatoria, sin embargo, como toda libertad tiene sus limitaciones. Dichos límites vienen planteados por las ideas de legalidad y pertinencia.

#### **2.2.1.2.6. Principio de lesividad.**

Como manifiesta Bustos Ramírez, es un principio básico garantista del Derecho Penal Democrático, que garantiza que “sólo se persiguen hechos que afecten a un bien jurídico, ya que es el principio básico que desde los objetivos del sistema determina qué es un injusto o un delito”. (Bustos Ramírez, J. 2008)

La comisión de un delito tiene que determinarse, según corresponda la naturaleza del mismo, al sujeto que haya sufrido la lesión o puesta en peligro del bien jurídico tutelado por la norma penal, de allí que el sujeto pasivo siempre es un elemento integrante del tipo penal en su aspecto objetivo; que por tanto al no encontrarse identificado trae como consecuencia la atipicidad de la conducta delictiva. (Rojas, 2012).

#### **2.2.1.2.7. Principio de culpabilidad penal.**

La culpabilidad comprende todos aquellos presupuestos que, en un ordenamiento jurídico dado, son indispensables para formular al agente la imputación subjetiva;

mientras que el material busca desentrañar el contenido de esa imputación, el porqué de la misma.

El derecho penal en las últimas décadas ha afrontado un agudo debate en torno al principio de culpabilidad constitutivo, en verdad, de otro episodio más de la millenaria controversia entre deterministas e indeterministas; esto es, entre quienes afirman la existencia de la libre capacidad de autogobernarse por parte del ser humano y sus impugnadores.

Esta disputa, encuentra en este campo terreno abonado para afrontar una problemática insoluble en el estado actual del conocimiento humano, pues la ciencia no está en capacidad de demostrar ni de negar lo uno o lo otro, pese a los progresos tecnológicos en tiempos recientes. Así lo comprueban estudios interdisciplinarios los cuales, después de intentar entender la libertad humana como fenómeno de naturaleza empírica y examinarla a la luz de los métodos propios de las ciencias exactas, afirman estar enfrente a un “non liquet” pues “ni el indeterminismo se pueden probar. Ambos son posibles”.

#### **2.2.1.2.8. Principio acusatorio.**

El principio acusatorio en toda su amplitud, significa reconocer la igualdad de armas de los sujetos contratados en el proceso penal, es decir; que a todos los sujetos procesales se les debe reconocer todos los derechos previsto en la constitución; este reconocimiento no debe ser simbólico, las agencias estatales predispuestas deben procurar implementar los mecanismos que sean necesarios a efectos de que los sujetos puedan ejercitar sus derechos de forma efectiva.



El sistema acusatorio sitúa a las partes en un plano de igualdad y confiere al acusado el derecho irrestricto de defensa. (Peña Cabrera, F. 2007).

Por otro lado, Gómez Colomer, José Luis en su libro citado “El Proceso Penal en el Estado de Derecho” manifiesta que según la STC N° 02005-2006-HC/TC con respecto al principio acusatorio lo siguiente:

“La vigencia del principio acusatorio imprime al sistema de enjuiciamiento determinadas características: a) Que no puede existir juicio sin acusación, debiendo ser formulada ésta por persona ajena al órgano jurisdiccional sentenciador, de manera que si ni el Fiscal ni ninguna de las otras partes posibles formulan acusación contra el imputado, el proceso debe ser sobreseído necesariamente; b) Que no puede condenarse por hechos distintos de los acusados ni a persona distinta de la acusada; c) Que no pueden atribuirse al juzgador poderes de dirección material del proceso que cuestionen su imparcialidad.

#### **2.2.1.2.9. Principio de correlación entre acusación y sentencia.**

Existe incongruencia cuando existe un desajuste entre el fallo judicial y los términos en que el Ministerio Público ha planteado el debate procesal o cuando no se deciden todos los puntos objeto del debate, ni se da respuesta a las alegaciones de las partes.

Según manifiesta el Exp. 07022-2006-AA/TC, el principio de congruencia forma parte del contenido constitucionalmente protegido del derecho a la motivación de las decisiones judiciales y garantiza que el juzgador resuelva cada caso concreto sin omitir, alterar o exceder las pretensiones formuladas por las partes.

Sin embargo, no se trata de un principio absoluto puesto que deberá ser razonablemente ponderado de acuerdo con el principio iura nōvit curia.

Por otro lado, según el Tribunal Constitucional en el Exp. N° 00402-2006-HC/TC; el derecho del procesado de conocer la acusación tiene como correlato el principio contradictorio, cuya máxima expresión garantista es la inmutabilidad de la acusación, en virtud de la cual el Juez puede dar al hecho imputado una definición jurídica diferente, pero no puede modificarlo.

Empero, cuando, a consecuencia de lo anterior, tuviera que acudir a otro tipo penal, tal modificación implicaría la variación de la estrategia de la defensa si está no se encuentra implícita en la nueva disposición que a su vez exige el conocimiento previo del imputado para garantizar su defensa y el contradictorio, tanto más si, constitucionalmente, está proscrita la indefensión.

### **2.2.1.3. El proceso penal.**

#### **2.2.1.3.1. Definiciones.**

García Grada (1984) la define como “El medio legal para la aplicación de la ley penal, (...)”, agregando que: *“Entre la violación de la norma y la aplicación de la sanción, existe un camino a recorrer: el proceso penal”*.

Por otro lado, Gonzales Álvarez (1994) nos enfatiza que el Derecho Procesal Penal pertenece a derecho público y regula el ejercicio de la actividad jurisdiccional en el ámbito penal.

La violencia legalizada (sanción) que representa el Derecho Penal, debe ser aplicada a través de un medio regulado que permita evitar los excesos que se dieron en algún momento por el propio titular de ius punendi o a través de la venganza privada.

#### **2.2.1.3.2. Características del Proceso Penal.**

Egual, en su libro el ABC del derecho procesal penal nos explica las características que contiene el proceso penal las cuales son las siguientes:

- *Los actos del proceso son realizados por los órganos jurisdiccionales, preestablecidos en la Ley; éstos acogen la pretensión punitiva del Estado que no puede juzgar y sancionar directamente sin un proceso previo y aplican la ley penal al caso concreto.*
- *Con el proceso penal se aplica la norma del derecho penal objetivo al caso concreto; Carnelutti, señala “El Proceso Penal regula la realización del Derecho Penal objetivo y está constituido por un complejo de actos en el cual se resuelve la punición del reo.”*
- *El proceso penal genera derechos y obligaciones entre los sujetos procesales (Juez, Acusado, Ministerio Público, Parte Civil), surgen relaciones jurídicas de orden público.*

#### **2.2.1.3.3. Sistemas procesales.**

En la evolución histórica del proceso penal se han dado dos grandes modelos de sistemas procesales:

#### **A. Sistema Acusatorio.**

Se desarrolló en Grecia, Roma y el Imperio Germánico. Parte de la división de funciones: acusación y decisión. La acusación, que compete en un primer momento sólo al ofendido y sus parientes, más tarde se amplía a cualquier ciudadano. El Juez estaba sometido a las pruebas que presentaban las partes, no podía hacer una selección de las mismas ni investigar. El proceso se desarrollaba según los principios del contradictorio, de la oralidad y de la publicidad.

#### **B. Sistema Inquisitivo.**

Surge con los regímenes monárquicos y se perfecciona con el derecho canónico; pasa luego a las legislaciones europeas de los siglos XVI, XVII Y XVIII. Viene a ser una contrapartida al sistema acusatorio puro, basado en una concepción absoluta del poder central. Sostiene que es el deber del Estado promover la represión de los delitos que no puede ser encomendada ni delegada a los particulares.

#### **2.2.1.3.4. Principales fines del proceso penal.**

Los fines del proceso penal son de dos clases:

1. *Fin general e inmediato*, que consiste en la aplicación del derecho penal, es decir, la represión del hecho punible mediante la imposición de una pena. Como lo señala Ore Guardia: “El proceso penal es el único medio predeterminado por la ley, por el cual el derecho penal se afirma y realiza”.

2. *Fin mediato y trascendente*, que consiste en restablecer el orden y la paz social.

Para alcanzar estos fines, dentro de un proceso penal se busca establecer la verdad concreta, por esta razón se realiza la actividad probatoria; una vez que el Juez llega a la convicción de la comisión del delito y la responsabilidad del autor, aplica la ley penal sustantiva. La certeza es la culminación del proceso penal.

La verdad tiene en un proceso penal una importancia fundamental. Si bien es cierto que el Código de Procedimientos Penales de 1940 no la establece expresamente como objetivo de la investigación penal, implícitamente lo hace, cuando señala como objeto de la investigación la comprobación de la imputación.

#### **2.2.1.3.5. Principios y garantías fundamentales del proceso penal.**

**A. Principio de legalidad:** La garantía material específica del principio de legalidad, en materia sancionadora, impide que se pueda atribuir la comisión de una falta si no está previamente determinada en la ley, y también prohíbe que se pueda aplicar una sanción si esta no está también determinada por la ley. El principio de legalidad impone tres exigencias concurrentes: la existencia de una ley (*lex scripta*), que la ley sea anterior al hecho sancionado (*lex previa*), y que la ley describa un supuesto de hecho estrictamente determinado (*lex certa*).

Entonces este principio, protege el derecho de no ser sancionado por supuestos no previstos en forma clara e inequívoca en una norma jurídica (Casación N° 11-2007-La Libertad del 14-02-2008, fojas 3 Sala Penal Permanente).

**B. Principio de Lesividad:** La pena, necesariamente, precisa de la lesión o puesta en peligro de bienes jurídicos tutelados por la ley. Que el procedimiento

administrativo sancionadora busca garantizar sólo el funcionamiento correcto de la Administración Pública, las sanciones disciplinarias tienen, en general, la finalidad de garantizar el respeto de las reglas de conducta establecidas para el buen orden y desempeño de las diversas instituciones colectivas; y como tal, suponen una relación jurídica específica y conciernen sólo a las personas implicadas en dicha relación y no a todas sin distinción, como acontece en general con las normas jurídicas penales; que las medidas disciplinarias tienen, en general, la finalidad de garantizar el respeto de las reglas de conducta establecidas para el buen orden y desempeño de las diversas instituciones colectivas, y como tal, suponen una relación jurídica específica y conciernen sólo a las personas implicadas en dicha relación y no a todas sin distinción, como acontece en general con las normas jurídicas penales; que las medidas disciplinarias constituyen la contrapartida de los deberes especiales a que están sometidos sus miembros y el derecho administrativo sancionador no se rige por el principio de lesividad sino por criterios de afectación general, de suerte que la sanción administrativa no requiere la verificación y generalmente opera como respuesta ante conductas formales o de simple desobediencia a reglas de ordenación; que en cambio, el delito debe encerrar siempre un mayor contenido de injusto y de culpabilidad; que la lesividad o peligrosidad de la conducta y el menoscabo al bien jurídico son siempre de mayor entidad en el delito con relación a la infracción administrativa.

**C. Principio de juez natural y debido proceso:** El juez natural como juez de garantías es competente en el vigente estado constitucional de derecho los jueces de la Corte Suprema desempeñar el rol de jueces de garantías de los derechos de los ciudadanos, de tal manera que, contando de una parte con el respaldo legal (301°

del Código de Procedimientos Penales), que faculta a la suprema instancia a absolver al condenado cuando no considere fundada la sentencia condenatoria, de otra parte en aplicación del aforismo *iura novit curia*, el juez tiene el poder-deber de identificar el derecho comprometido en la causa, aun cuando no se encuentre expresamente invocado por las partes, estando legitimado a absolver inclusive a quien se coció a la conformidad procesal cuando, luego de una revisión integral del expediente y de las pruebas obrantes en el mismo, existen fundadas razones basadas en los principios del Derecho Penal para absolver al encausado (R.N. N° 3763-2011-Huancavelica del 29-01-2013 a fojas 4 Sala Penal Permanente).

**D. Principio de instancia plural:** El fundamento de la instancia plural, se encuentra en la fiabilidad humana del juez, que puede cometer errores en el trámite o en la aplicación de la ley penal, que trae consigo perjuicios para alguno de los sujetos procesales y en consecuencias injusticias.

Por otro lado, el artículo 139°, numeral 6) de nuestra Carta Magna establece el derecho a la instancia plural; sin embargo, el máximo intérprete de la Constitución ha señalado en innumerables sentencias, que aquél es un derecho de configuración legal, es decir que a través de una norma se debe fijar la forma cómo se ejerce este derecho. Así, se ha establecido que: *“El derecho de acceso a los recursos en tanto derecho de configuración legal, corresponde al legislador crearlos, establecer los requisitos que se debe cumplir para que estos sean admitidos, además de prefigurar el procedimiento que se deba seguir. Su contenido constitucionalmente protegido garantiza que no se establezca y aplique condiciones de acceso que tengan el propósito de disuadir, entorpecer o impedir irrazonable y desproporcionadamente*

*su ejercicio*”. El análisis que hace el Tribunal Constitucional resulta siendo totalmente acertado, por cuanto ante la inexistencia de formalidad prevista en una norma, cualquier sujeto procesal sin estar legitimado para hacerlo estaría habilitado para interponer ilimitadamente y sin restricción alguna los recursos impugnatorios que quisiera, bajo el pretexto de estar ejerciendo su derecho a la pluralidad de la instancia. Ante tal escenario, surge el carácter formal que todo recurso impugnatorio debe observar y que por ello se encuentran previamente establecidos en la ley (entiéndase: norma procesal penal, procesal civil, procesal laboral, etc.), en tanto que corresponde a todo actor o sujeto procesal que se somete o se encuentra incurso en un proceso sea civil, penal, laboral, etc.- observar sigilosamente estas formalidades, siendo que la función asignada al órgano jurisdiccional sea de primera o segunda instancia- es calificar y verificar si en el recurso concurren los presupuestos formales de modo, lugar, tiempo y motivación . Por otro lado, no corresponde al Juez, ni a ninguna otra parte, el cumplimiento de la formalidad establecida en la ley, ya que es de exclusiva responsabilidad de la parte que interpone el recurso observar las mismas.

**E. Principio de presunción de inocencia:** Se considera como un logro del derecho moderno. Consagrado en la Constitución vigente en el párrafo e) inciso 24 del artículo 2, es una presunción *juris tantum*, que admite prueba en contrario. Todo inculcado en el proceso penal es un principio inocente sino media sentencia condenatoria. Se relaciona este principio con la carga de la prueba: como la inocencia se presume, el procesado no tiene que demostrar que es inocente; a quienes les corresponde probar la verdad de los cargos es a los autores de la imputación. En nuestro caso la carga de la prueba descansa en el Ministerio Público.



**F. Indubio Pro-reo:** Se aplica para dos supuestos:

1. *En caso de duda*, guarda íntima relación con la presunción de inocencia; exige que para condenar al acusado, se debe tener certeza de su culpabilidad.

En caso de duda, debe ser absuelto.

2. *En caso de conflicto de leyes penales en el tiempo*, que puede presentarse por la sucesión de leyes, desde la época de comisión del delito hasta la instrucción o el Juzgamiento o cambiar las condiciones de represión durante la ejecución de la pena (artículos 6º y 7º del Código Penal). En tal situación, el juez debe inclinarse por aplicar la ley más favorable, siguiendo el precepto constitucional (artículo 103º de la norma fundamental).

**G. Principio de Ne bis In Idem:** Este principio tiene una doble configuración sustantiva y procesal.

1. *Ne bis in idem sustantivo*. “Nadie puede ser castigado dos veces por un mismo hecho”. Se expresa la imposibilidad que recaigan dos sanciones sobre el mismo sujeto por una misma infracción, puesto que tal proceder constituiría un exceso del poder sancionador. A través de esta formulación se impide que una persona sea castigada dos o más veces por una misma infracción cuando exista identidad de sujeto, hecho y fundamento.

La condición de que se trate del mismo fundamento es la clave, puesto que se trata de un mismo contenido injusto, de la lesión a un mismo bien jurídico a un mismo interés protegido.

2. *Ne bis in ídem procesal*. “Nadie puede ser juzgado dos veces por los mismos hechos”, se proscribire la persecución penal múltiple, no es posible que un mismo hecho sea objeto de dos procesos distintos, de esta manera se impide la dualidad de procedimientos.

Justamente sobre este último punto, el Tribunal Constitucional Español ha expresado lo siguiente: “... El principio *ne bis in ídem* determina una interdicción de la duplicidad de sanciones administrativas y penales respecto de unos mismos hechos, pero conduce también a la imposibilidad de que, cuando el ordenamiento permite una dualidad de procedimientos, y en cada uno de ellos ha de producirse un enjuiciamiento y una calificación de unos mismos hechos, el enjuiciamiento y la calificación que en el plano jurídico pueda producirse, se hagan con independencia, si resultan de la aplicación de una normatividad diferente, pues es claro que unos mismos hechos no pueden existir y dejar de existir para los órganos del Estado”.

Ante la existencia de una dualidad de procedimientos, el órgano administrativo queda inexorablemente vinculado a lo que en el proceso penal se ha declarado como probado o improbad.

**H. Proporcionalidad:** Este principio de proporcionalidad de las penas es un límite a la potestad punitiva del estado que consiste en el juicio de ponderación entre la carga coactiva de la pena y el fin perseguido por la cominación legal. Tiene que existir una proporcionalidad entre gravedad del delito (injusto) y la pena.

**I. Principio de economía procesal:** Consiste en el ahorro de tiempo, gasto y esfuerzo. Se expresa en actos como: la inadmisibilidad de las pruebas inútiles, la restricción de los medios impugnatorios, la prohibición de renovar la denuncia

después del archivamiento. Lamentablemente es un principio lejano de alcanzar, los plazos no resultan razonables, y por la discrecionalidad del Juez Penal; se realizan actos innecesarios o inútiles.

**J. Principio de motivación de las resoluciones:** Mixán Mass expresa “La conducta objeto del deber jurídico de motivar consiste en el acto de concretizar por el Juez la fundamentación racionalmente explicativa de la resolución por expedir.

La motivación de las resoluciones implica la aplicación de un nivel adecuado de conocimientos, coherencia en la argumentación y la pertinencia entre el caso materia de la resolución y la argumentación”.

**K. Principio de gratuidad:** La norma afirma que: “La justicia penal es gratuita, salvo el pago de costas procesales establecidas conforme a este Código...”, con lo cual ya no podemos afirmar una gratuidad absoluta sino relativa, y ello tiene directa relación con la introducción de un modelo adversarial, en el que es posible oponer pretensiones privadas dentro del proceso penal.

El concepto de costas que utiliza el nuevo ordenamiento procesal comprende: tasas judiciales, gastos judiciales realizados durante la tramitación, honorarios de los abogados, peritos oficiales, traductores e intérpretes.

Se establece que están exonerados del pago de costas los representantes del Ministerio Público, los miembros de las Procuradurías del Estado, los Poderes del Estado, órganos constitucionales autónomos, siendo pasible de recibir la condena el imputado cuando sea declarado culpable o se le imponga una medida de seguridad, y en caso contrario, deberá asumirlas la parte civil.

### **2.2.1.3.6. El proceso penal y sus clases.**

#### **2.2.1.3.6.1. El proceso penal ordinario.**

##### **A. Definición.**

Rosas, J. (2003) en su Manual de Derecho Procesal Penal define al proceso penal ordinario, según señala el artículo primero del Código de Procedimientos Penales en función al sistema penal mixto cuando sostiene que el proceso en vía penal se pueden ver las dos etapas claramente definidas, la instrucción o investigación realizada por el Juez Penal y el Juicio llevado a cabo por la Sala Superior.

##### **B. Regulación proceso ordinario.**

Es el que se tramita de acuerdo a lo que dispone el código de procedimiento penal, promulgada mediante Ley N° 9024 el 23 de noviembre 1939 y hace referencia que consta de dos etapas: la primera de instrucción y la segunda de periodo de investigación en el juicio.

##### **C. Características de Proceso Ordinario.**

- 1.** Se trata de un procedimiento declarativo, pues a través de él se persigue la declaración de un derecho;
- 2.** Es un procedimiento común, porque se aplica "Siempre que la ley no señale un procedimiento especial para un determinado asunto.
- 3.** Es un procedimiento de carácter supletorio, pues no sólo se aplica a los asuntos que carezcan de un procedimiento especial, sino que, también se aplica a un procedimiento cualquiera que no reglamente específicamente una materia. Por ejemplo, las normas sobre las medidas precautorias se

aplican a otros procedimientos, si ellos no contienen una regla especial que las rijan.

4. Es un procedimiento que se aplica cuando la cuantía del asunto excede de 500 unidades tributarias mensuales, siempre que no tengan una reglamentación especial dada por la ley.
5. Es un procedimiento que se aplica a aquellos asuntos que el legislador considera de cuantía indeterminada.
6. Son tres los aspectos esenciales desde los cuales se puede elaborar un concepto de prueba procesal:
  - *Criterio objetivo:* Desde esta perspectiva se considera prueba todo medio que sirve para llevar al juzgador el conocimiento de los hechos.
  - *Criterio subjetivo:* Aquí el concepto de prueba se considera al convencimiento o al grado de convicción que va tener el juez, vale decir, el resultado de la actividad probatoria.
  - *Criterio mixto:* En este último criterio resulta de la combinación de las dos anteriores posturas, definiéndose a la prueba como el conjunto de razones que suministran el conocimiento de los hechos, para los fines del proceso, que se deducen de los medios aportados.

#### **2.2.1.3.6.2. El proceso penal sumario.**

##### **A. Definición.**

Se estableció bajo el fundamento de lograr celeridad en la administración de justicia, con plazos más breves, fue instaurado originariamente para delitos que no revisten gravedad tales como daños, incumplimiento de deberes alimentarios, etc.

A este proceso se le otorga facultad del fallo al Juez que instruye, quien dicta sentencia por el solo mérito de lo actuado en la instrucción sin mayor análisis ni evaluación de las pruebas y sin hacer propiamente el juicio oral.

En consecuencia se vulneran las garantías de oralidad, publicidad contradicción e inmediación.

#### **B. Regulación proceso sumario.**

Se encuentra regulado en una ley especial D.L. 124, así como en la ley 26689 en donde no solo se dan a conocer las pautas que ha de seguir el trámite procesal de una investigación si no también nos indica tácitamente que tipos de delitos proceden en este tipo de proceso penal.

#### **C. Características del proceso sumario.**

1. Es declarativo: Busca declarar la existencia del derecho. Misma finalidad juicio ordinario mayor cuantía.
2. Procedimiento breve o rápido, se caracteriza por lo siguiente: por tener pocas etapas, discusión es, notificación conciliación, audiencia 5 días prueba si procede, luego fallo. Resoluciones dictarse a más tardar dentro 2° día (incidente general es 3 días).
3. Es un proceso que tiene preferencia para el fallo: Si juez, se le vencen plazos de 3 causas, debe preferir sumaria.

4. Es un procedimiento concentrado: en la primera audiencia se va a contestar y se va a llamar a conciliación de inmediato. Tribunales generalmente, formulado un incidente, debiera fallarse en misma audiencia (me reservo plazo 3 días para contestar dicen las partes). Problemas es que excepción dilatoria debería resolverse en misma audiencia.
5. Oralidad: Practica forense, hoy se llevan por escrito, cosa que no debería ser.
6. Admite institución de sustitución del procedimiento. Consiste en que un proceso que se ha iniciado por vía de Proceso Ordinario, puede transformarse por sumario, y uno empezado en sumario, se puede continuar por ordinario. Cualquiera de las partes puede solicitarlo, cuando; ley específicamente no lo dice, se entiende en cualquier estado del juicio, o bien cuando apareciere necesario hacerlo.
7. Aceptación provisional demanda: Consiste en que, se pueda dar lugar provisionalmente a demanda cuando se cumplen dos requisitos: 1. Audiencia al quinto día (conciliación y contestación) se hayan resuelto en rebeldía demandado y 2. Se aleguen fundamentos plausibles para petición.
8. Permite la citación de parientes: art 42 CC: Conyugues y consanguíneos cuando, se notifican a los que son habidos por vía normal, a los no habidos por avisos.
9. Incidentes deben promoverse en el mismo momento en que ocurren, en razón de que la audiencia es oral, verbal. y audiencia prueba también. Incidentes se fallan en conjunto con sentencia definitiva. Esto es positivo

porque, si se fallan antes, alguien va a apelar. Si se fallan conjunto, apelaran todo en un mismo escrito (sentencia, incidente, mismo escrito).

**10.** Apelación se concede solo efecto devolutivo (regla general). Excepción:

Se concede en ambos efectos y se paraliza el procedimiento, apelación que falla sustitución procedimiento. Contra excepción: Sentencia definitiva: Juicio sumario solo un efecto, cuando es en contra del demandado.

#### **2.2.1.4. El medio de prueba en el proceso penal.**

La certeza juega un papel indiscutible al momento de dictar un fallo. Es por ello, que las pruebas allegadas a los autos son la base fundamental de la sentencia que pondrá fin al proceso.

Roxin define como *“El medio u objeto que proporciona al Juez el convencimiento de la existencia de un hecho”*. Conviene diferenciar medio de prueba de la prueba propiamente dicha. La prueba es el conjunto de razones y motivos que producen certeza en el Juez.

Los medios de prueba son los elementos e instrumentos utilizados para producir esa certeza. La ley usa la palabra prueba en ambos sentidos. La prueba y la verdad se correlacionan, porque mediante la prueba adquirimos la verdad. La prueba en definitiva constituye el pilar de mayor relevancia en el proceso penal porque solo con ella se va a poder enervar la presunción de inocencia del ciudadano sometido al proceso.

El Estado a través del órgano persecutor del delito como es el Ministerio Público tiene que acreditar en juzgamiento la comisión del ilícito penal que le imputa a un



ciudadano, para que el juez emita su sentencia condenatoria, cuya exigencia conforma se establece en la norma; debiendo ser suficiente y haya sido obtenida con las debidas garantías de carácter procesal, solo así destruirá la presunción de inocencia del cual se encuentra revestido el procesado; por lo que si bien resulta obligación del Ministerio Público probar lo que alega, como titular de la acción penal, sin embargo ello no significa que esa condición le otorgue un poder ilimitado, toda vez que no podrán ser valorados aquellas pruebas que han sido obtenidas vulnerando derechos fundamentales, es decir, existen límites a la actividad probatoria.

#### **2.2.1.4.1. Definiciones.**

La prueba es un acto de parte, ella tiene como destinatario al juez, el cual la recibe y valora o aprecia en la etapa de decisión de la causa; y también al momento de decidir la causa, el Juez se enfrenta a dos tipos de cuestiones; la *quaestio iuris* que refiere al derecho aplicable, y la *quaestio Facti*, que se reduce a establecer la verdad o falsedad de los hechos alegados por las partes.

Según Cafferata (1998), es aquello que puede ser probado, o considerado como elemento prima de convicción. Siendo así, objeto de prueba es todo aquello que constituye materia de la actividad probatoria; es aquello que requiere ser averiguado, conocido, demostrado y por tanto debe tener la calidad de real, probable o posible (Neyra, 2010).

#### **2.2.1.4.2. El objeto de la prueba.**

Como dice Cubas, (2006), el objeto de la prueba es aquello susceptible de ser probado, la prueba puede o debe recaer en hechos o situaciones sobre la existencia del hecho

delictuoso y su calificación, a la individualización de los autores, las circunstancias de la comisión del delito, su responsabilidad penal y su responsabilidad civil en el daño causado (cuando el agraviado se constituye en parte civil). Ejemplo: Aquello que se investiga, sobre lo que dictamina el perito.

Florián considera que es todo Juez debe adquirir conocimiento y que es necesario para resolver la cuestión sometida a su examen.

Los hechos que son objeto de probanza comprenden:

- a) Los que no presentan un comportamiento humano, voluntario o no, realizado individual o colectivamente.
- b) Aquellos en los que esté ausente la intervención del hombre o hechos naturales.
- c) Las cosas o realidades corpóreas creadas o no por el ser humano.
- d) La persona humana en su estado físico.
- e) La persona humana en su estado psicológico.

Los hechos que no requieren probanza son:

- **Los hechos notorios:** Son los que tienen general y pública aceptación. La notoriedad debe ser aceptada por todos, debe ser permanente, pero de manera especial es necesario que lo sea en el momento de ocurrir el evento criminal.
- **Los hechos evidentes:** Son aquellos hechos cuya existencia y certeza es indudable y resolver contra ella constituye una temeridad porque la evidencia no necesita prueba.

- **Las presunciones:** Son conclusiones que el Juez deduce de un hecho conocido para tener certeza sobre otro desconocido. Las presunciones legales dispensan de prueba, mientras que las presunciones humanas establecen una verdad provisional que puede ser destruida por la prueba.

A diferencia del proceso civil, no sólo se prueban los hechos controvertidos, sino también requieren probanza los hechos admitidos por las partes.

Si el procesado confiesa, se requerirá que su versión sea corroborada por otros medios probatorios. En materia penal, ningún hecho que no esté debidamente acreditado puede servir de fundamento a la decisión judicial.

#### **2.2.1.4.3. Clasificación de la prueba.**

##### **A. POR LAS FUENTES:**

- **Prueba directa o de percepción:** Son aquellos que se obtienen mediante los sentidos y se refieren directamente al hecho.
- **Prueba indirecta o deducción:** Es conocido como la prueba indiciaria o circunstancial. No tiene relación directa con el hecho que se discute; pero tiende a probar un suceso mediante la deducción.

##### **B. POR RAZÓN DE LOS SUJETOS:**

- **De oficio:** Son ordenados por el Juez.
- **De parte:** Son ofrecidas por los sujetos del proceso.

##### **C. POR LOS RESULTADOS:**

*Teniendo en cuenta el Sistema de valoración:*

- **Prueba de apreciación facultativa:** Permite al Juez que sea completamente libre en formar su convicción, de tal manera que le corresponde a él otorgar el valor probatorio que considere apropiada según los hechos examinados con su conocimiento y experiencia, sin ningún parámetro legal.
- **Prueba tasada o de apreciación taxativa:** Proviene del derecho Europeo continental clásico. En este sistema, las normas procesales se anticipan a los criterios que deben emplearse para dictar una sentencia.

*Teniendo en cuenta el Sistema de valoración:*

- **Prueba preconstituida:** Se trata de pruebas que no podrán ser repetidas en el Juicio Oral, son aquellas que se realizan sin intervención judicial, y tienen esa calidad siempre que se garantice la legalidad, con la presencia del Ministerio Público.
- **Prueba constituyente:** Son aquellas que surgen dentro del proceso, contando con las garantías de oralidad, publicidad, y contradicción.

*Teniendo en cuenta el fin propuesto:*

- **Pruebas de cargo o inculpatorias:** Son las que tienden a acreditar la responsabilidad penal del procesado, y a vincularlo con la comisión del delito.

- **Prueba de descargo o exculpatorias:** Son las que vienen a desvirtuar la imputación y a establecer la inocencia del inculpado.

#### **2.2.1.4.4. Actividad Probatoria.**

##### **A. UBICACIÓN.**

La actividad probatoria se realiza durante la etapa de instrucción. Tiene su doble función:

- 1) Introducir nuevos hechos en el proceso, y
- 2) Acreditar la veracidad de la denuncia.

Si bien la instrucción es la etapa de la actividad probatoria, se permite que hasta tres días antes de la audiencia se presenten nuevas pruebas, al igual que en el acto de apertura de la audiencia, pero solamente lo pueden hacer el Fiscal y la defensa, estando impedidos la parte civil y el tercero civilmente responsable.

Pese a que la ley no señala nada, las Salas Penales admiten pruebas durante el desarrollo de la audiencia, previa consulta con el Fiscal y la defensa, porque en el proceso penal no existe preclusión. Si la prueba tiene importancia para la investigación podrá ser admitida en cualquier estado, porque la finalidad de alcanzar la verdad prevalece sobre todo.

##### **B. PRINCIPIOS.**

- ⑩ **La oralidad y escritura:** Para la permanencia de la prueba y posterior apreciación por el Juez se exige que la declaración oral sea vertida en el papel.

⑩ **La intermediación de la prueba:** Consiste en que el Juez debe escoger entre variadas pruebas la que se esté más cerca del hecho.

### C. ETAPAS.

El proceso penal está dividido en dos grandes etapas o fases:

➤ **Etapa de investigación:** Es la etapa inicial, regulada por la sección I, artículos 321-343 del CPP, tiene una finalidad genérica. Como se observa, el propósito de la instrucción ya no es como en el art. 72° del CDPP la de obtener los medios de prueba que determinen la comisión del delito y la responsabilidad penal del procesado. La investigación preparatoria tiene una función más bien instrumental: es el instrumento que permitirá al Ministerio Público establecer si existe una causa probable de su responsabilidad penal que le permita emitir acusación o si, por el contrario, debe solicitar el archivamiento de la causa.

Para cumplir este propósito, el Ministerio Público deberá determinar, también en el decurso de la investigación preparatoria, de este modo reformula los roles procesales y entrega al Ministerio Público la función de dirección de la investigación que antes asumía el juez penal a través de la instrucción penal, concretizando la asunción del modelo acusatorio en el CPP.

➤ **Etapa de juzgamiento:** Producida la deliberación corresponde la emisión de la sentencia que debe tener diversos requisitos intrínsecos; es decir el artículo 396° describe la forma de realización del acto de lectura de la sentencia. Son preocupantes algunas precisiones contenidas en el indicado dispositivo, como la posibilidad de diferir en casos de complejidad o por lo avanzado de la hora

la lectura completa de la sentencia, permitiéndose la lectura de la parte dispositiva y el relato sintético de los fundamentos motivadores de la decisión.

Siguiendo el esquema planteado por Manzini, en la actividad probatoria se encuentran tres etapas:

**1) Producción:**

*El ofrecimiento de los medios de prueba:* El Fiscal provincial, al momento de formalizar denuncia, acompaña la prueba que ha obtenido y puede ofrecer otras en cualquier estado de la instrucción, puesto que es el titular de la carga de la prueba; sin embargo, también pueden ofrecer medios de prueba el imputado y la parte civil.

**2) Recepción o admisión:**

El Juez Penal debe admitir los medios de prueba ofrecidos teniendo presente su idoneidad, pertinencia y utilidad; no existe como en el proceso civil una etapa de saneamiento probatorio predefinida en la norma procesal.

**3) Actuación:**

Una vez admitidos los medios de prueba, el Juez Penal dispondrá su actuación. Como regla general se tiene que la actuación de los medios de prueba admitidos debe realizarse en el local del juzgado, excepcionalmente se realizan en otro lugar.

**4) Valoración:**

La apreciación o valoración de la prueba debe entenderse como un conjunto de operaciones mentales que suponen tres aspectos:

- a) Percibir los hechos vía los medios de prueba.
- b) Realizar su reconstrucción histórica.
- c) Efectuar el razonamiento u operación intelectual para la selección de aquello que genera convicción.

De esta manera se puede precisar lo siguiente:

- **De medios probatorios legales o tasada:** Por este sistema la verdad del proceso era el producto no del razonamiento, sino de la imposición de la ley. La ley concede a cada prueba determinado valor probatorio. La actividad judicial resulta mecánica y carente de toda operación personal, el Juez debe aplicar lo expresamente regulado por el ordenamiento jurídico.
- **De libre apreciación:** Este sistema es adoptado en la generalidad de legislaciones modernas. Por este sistema la convicción del Juez no está ligada a un criterio legal; se forma, por tanto, respecto a la eficacia de la misma, una valoración personal, racional y de conciencia, sin traba alguna de carácter positivo.
- **Mixto:** Surge de la combinación de los dos sistemas. Se establece el sistema legal para determinados medios de prueba, como la confesión y las presunciones, dejándose el de la libre apreciación para las restantes.

#### **2.2.1.4.5. La valoración de la prueba.**

Dado el avance vertiginoso de los descubrimientos científicos, el juez solo puede emplear para la valoración de la prueba aquellos conocimientos científicos cuya



aceptabilidad resulte segura. Dicho de otro modo, deberá aplicar las reglas de la ciencia o conocimientos científicos asentados, conocidos por la generalidad.

La valoración de la prueba el juez no debe pretender alcanzar un conocimiento de la verdad, entendida como certeza moral, sino simplemente acreditar sobre la base de las pruebas practicadas si un concreto presenta un cierto grado de verosimilitud. La decisión vendrá determinada a favor de la prueba que tenga el mayor porcentaje de verosimilitud.

Sobre la base de dicho criterio, se ha desarrollado el “Principio de la prevalencia mínima de verosimilitud”, conforme al cual, a falta de otras razones más poderosas, el juez debe limitarse a acreditar y dar por probado un hecho, apoyándose siquiera en una ligera prevalencia en cuanto a la verosimilitud de una prueba frente a las otras practicadas.

La valoración es una operación intelectual que realiza el juzgador con la finalidad de establecer la eficacia conviccional que se infiere de los medios de prueba (Rosas, J. 2003).

Son tres los aspectos esenciales desde los cuales se puede elaborar un concepto de prueba procesal:

- ❖ Criterio objetivo
- ❖ Criterio subjetivo
- ❖ Criterio mixto

#### **2.2.1.4.6. Principios rectores de la prueba.**

- a) **Principio de libertad de prueba.-** Para alcanzar la libertad concreta no se requiere la utilización de un medio de prueba determinado. Todos los medios de prueba son admisibles, es decir, se puede probar con los medios de prueba típicos como también con aquellos que no han sido contemplados en la ley (atípicos).
  
- b) **Principio de conducencia y utilidad.-** Se refiere este principio a la relevancia que tienen los hechos probados, si estos van a ser útiles para resolver en caso en particular. Una razón de inutilidad de la prueba es la superabundancia, es decir, cantidad excesiva de medios de prueba referidos al mismo hecho.
  
- c) **Principio de legitimidad.-** Tiene que ver con alguna prohibición o impedimento que expresamente declare el ordenamiento jurídico procesal penal respecto a un medio de prueba. Están prohibidas aquellos medios de prueba que van contra la dignidad o integridad de las personas, o que se hubieren obtenido por medios ilícitos.

Caremn Prints establece que en el nuevo Código Procesal Penal que se consagra este principio en el artículo VIII del Título Preliminar, en virtud del cual todo medio de prueba será valorado sólo si ha sido obtenido o incorporado al proceso por un procedimiento constitucionalmente legítimo. Carecen de efecto legal las pruebas obtenidas directa o indirectamente, con violación del contenido esencial de los derechos fundamentales de la persona.

**d) Principio de aportación.-** Es consubstancial al sistema acusatorio, a las partes les corresponde no sólo la introducción de los hechos a través de los escritos que delimitan el tema de la prueba, sino la proposición y ejecución de las pruebas formulando las correspondientes preguntas a testigos y peritos.

#### **2.2.1.4.7. Pruebas actuadas en el presente expediente materia de investigación.**

##### **2.2.1.4.7.1. Atestado policial.**

**A. Definición:** Se entiende como diligencias instruidas por la Policía Judicial, incluida la Policía Local, encaminadas a averiguar la existencia de un delito y demás circunstancias que se hayan producido en la ocurrencia del mismo, descubrir y asegurar al delincuente para ponerlo a disposición de la Autoridad Judicial en los casos que la Ley así lo señale, y consignar las pruebas del delito recogiendo y poniendo bajo custodia cuanto conduzca a su comprobación.

El Atestado es un documento anterior a la actuación del Juez, cuya finalidad consiste en poner en conocimiento de éste o del Fiscal una conducta o un hecho que pudiera revestir los caracteres de delito. De considerarse por la Autoridad Judicial que la conducta o el hecho denunciado está tipificado como delito se originará la apertura del sumario penal.

De la misma manera Martín & Álvarez (2003), lo denomina como pieza clave para iniciar las investigaciones preliminares; por lo cual de oficio se cursará a la Fiscalía a fin de pronunciarse sobre las averiguaciones recaídas en el Informe policial.

**B. Norma Legal:** Está regulado en el Artículo 297 Título III - de la Policía Judicial, de la Ley de Enjuiciamiento Criminal que nos dice lo siguiente:

Los atestados que redactaren y las manifestaciones que hicieren los funcionarios de Policía judicial, a consecuencia de las averiguaciones que hubiesen practicado, se considerarán denuncias para los efectos legales.

Las demás declaraciones que prestaren deberán ser firmadas, tendrán el valor de declaraciones testificales en cuanto se refieran a hechos de conocimiento propio.

En todo caso, los funcionarios de Policía judicial están obligados a observar estrictamente las formalidades legales en cuantas diligencias practiquen, y se abstendrán bajo su responsabilidad de usar medios de averiguación que la Ley no autorice.

**C. Atestado policial en el proceso judicial materia de estudio.**

**Atestado N° 074-07-VII-DIRTEPOL-DIVPOL-C-CI-SEINCRI.**

**ASUNTO:** Delito contra la Libertad Sexual – Violación Sexual a menor de edad.

**PRESUNTO AUTOR:** E. A. C. R. (26)

**AGRAVIADA:** La menor identificada por iniciales S. R. H. O. (17). Representada por F. O. L. (26).

**HECHO OCURRIDO:** El 30 de agosto – 2007 en la jurisdicción del distrito de San Vicente – Cañete.

Que la menor agraviada habría sido víctima de violación por parte del denunciado en el interior de una Mototaxi en circunstancias en que era conducida con dirección a su domicilio Segundo.- Tratándose de un Delito de naturaleza grave se hace indispensable

disponer que estos sean investigados a fin de reunir los elementos de juicio necesario que permitan el esclarecimiento de los hechos.

**Manifestaciones y declaraciones recepcionadas:**

En una de las oficinas de la sección de investigación criminal, se recepcionaron las siguientes manifestaciones:

⑩ F. O. L. (29)

⑩ Y. A. R. O.(25)

⑩ S. R. H. O. (17)

⑩ E. Al. C. R. (26)

***Certificado Médico Legal:***

1. Himen con desfloración antigua y reciente.
2. No signo de acto contra.
3. Presenta recientes huellas de lesiones traumáticas, producidas por un agente contundente duro.

Por consideraciones anteriormente expuestas, se ha llegado a determinar que la persona E. A.C. R, resulta ser el presunto autor de la comisión del Delito contra la Libertad Sexual- Violación Sexual a menor de edad, hecho que fuera denunciado por el ciudadano F. O. L. ante la autoridad Fiscal, en agravio de la menor S. R. H. O. (17), hechos ocurrido el día 30 de agosto de 2007 a horas 7:30 aproximadamente de la

noche, en la jurisdicción del Distrito de San Vicente de Cañete. (Expediente N° 00185-2008-0-0801-JR-PE-01).

#### **2.2.1.4.7.2. La instructiva.**

**A. Definición:** Es la declaración indagatoria que toma el Juez, con ciertas formalidades, para averiguar la verdad a tener de las manifestaciones del inculpado. Solamente rinde declaración instructiva el inculpado o presunto autor del delito; su situación jurídica se define en el auto apertorio de instrucción.

**B. Regulación:** En el Código de Procedimientos Penales se hallan contenidos normativos relacionados con la instructiva, estos son: del artículo 121 hasta el 137; en los contenidos de dichas fuentes normativas se advierte que tiene por finalidad ejercer el derecho de defensa, implica la presencia del abogado defensor elegido por el procesado, salvo en casos excepcionales, se podía obviar al defensor y recibir el examen del inculpado.

**C. La declaración instructiva en el proceso materia de estudio:** El procesado E.A.C.R., acepta haber mantenido relaciones sexuales con la agraviada, con su consentimiento, por lo que se trata de justificar las lesiones que presenta la agraviada por la incomodidad de haber mantenido las relaciones sexuales en el interior de la mototaxi, manifestando que tenía cuatro meses de enamorados; acogándose a la conclusión anticipada del proceso en el juicio oral. (Expediente N° 00185-2008-0-0801-JR-PE-01).

### **2.2.1.4.7.3. La preventiva.**

**A. Definición:** La preventiva importa la declaración que presta el agraviado o perjudicado ante las instancias jurisdiccionales, bajo todas las garantías en que se rigen respecto al testigo. Quiere decir que su examen se realiza bajo las mismas formalidades que la declaración testimonial, bajo juramento o promesa de honor de decir la verdad. (Gaceta Jurídica, 2011).

De esta manera se puede precisar que la como actuación probatoria corresponderá al juez determinar el orden de realización del examen del acusado (en caso de ser varios) y de actuación de los medios pruebas admitidos. Con este propósito el juez penal escuchará a las partes previamente.

Por otro lado, Egacal manifiesta que se considera procesalmente dentro de la declaración testimonial.

**B. Regulación:** Está regulado en el art. 143 del código ya antes mencionado.

**C. La preventiva en el proceso judicial en estudio:** La agraviada de iniciales S.R.H.O, habiendo ocurrido los hechos el 30 de agosto de 2007, cuando la menor se dirigía a su domicilio, ubicado a la altura del mercadillo de San Vicente, llegando al arco de San Agustín; siendo aproximadamente las ocho de la noche, había varios muchachos que estaban mareados que la estaban molestando, cuando se apreció el denunciado quien se acercó a la agraviada en su mototaxi (color rojo, marca Honda), donde dijo que la llevaría a su domicilio, pero al ver que tomo otro rumbo, bajando por Jr. Garro, la agraviada comenzó a pedir auxilio pero nadie logro escucharla, llevándola a toda velocidad con dirección a la Urbanización Libertad – San Vicente,

donde por la fuerza abuso de ella, terminado el acto se disculpó con la menor, para luego dejarla en un puente de Villa el Carmen. (Expediente: N° 0185-2008-0-0801-JR-PE-01).

#### **2.2.1.4.7.4. Documentos.**

- A. Definición:** Etimológicamente significa “todo aquello que enseña algo”. Es el instrumento objetivo en cuyo contenido se representa determinado elemento útil para esclarecer un hecho que deja constancia de una manifestación de voluntad que produce efectos jurídicos. Normalmente se identifica “documento” con “escrito”, pero a decir de Carnelutti, documento es todo aquello que encierra una representación del pensamiento, aunque no sea necesariamente por escrito. (Gaceta Jurídica, 2011).
- B. Regulación:** Este término está referido en la norma del artículo 233 del Código Procesal Civil, en el cual se indica: Documento, es todo escrito u objeto que sirve para acreditar un hecho. Asimismo, de conformidad con lo previsto en el Art. 235 y 236 del C.P.C se distinguen dos tipos de documentos: público y privado.
- C. Clases de documentos:** De acuerdo a los primeros se dividen en públicos y privados. Se denominan públicos a los documentos emitidos por una persona que premunido por la ley de atribuciones emite determinadas declaraciones de voluntad a favor de la administración o de los particulares con determinadas solemnidades. Entre estos se encuentran los notariales, judiciales y administrativos. Los restantes documentos que no reúnen estos requisitos son privados. En cuanto a su contenido los documentos públicos y privados pueden ser de carácter dispositivo, confesorio y testimonial.



**D. Documentos presentados en el proceso materia de estudio.**

- ⑩ Atestado Nro. 074 – 07 – VII – DIRTEPOL – DIVPOL –C –CI – SEINCR
- ⑩ Manifestación de F. O. L. (29)
- ⑩ Declaración referencial de la menor de iniciales S.R.H.O. (17)
- ⑩ Manifestación de E. A. C. R.(26)
- ⑩ Manifestación de Y. A. R. O.(24)
- ⑩ Certificado Médico Legal N° 002288 – CLS
- ⑩ Acta de Nacimiento de S.R.H.O.
- ⑩ Resolución Nª 1352 – 2007 – MP – 1FPPC.
- ⑩ Denuncia Nª 44 – 2008 – 1FPPC – MP
- ⑩ Auto Apertura
- ⑩ Certificado Judicial de Antecedentes Penales
- ⑩ Registro de Estado Civil
- ⑩ Referencial de la Menor S.R.H.O.(17)
- ⑩ Declaración Testimonial de Y.A. R.O.
- ⑩ Diligencia de la inspección Judicial
- ⑩ Informe Psicológico Nª 720 – 2007 a S. R. H. O.

- ⑩ Ratificación de la Dra. B. C. P. G. N<sup>a</sup> 2007 – 2008 – PSC.
- ⑩ Dictamen N<sup>a</sup> 365 – 2008
- ⑩ Ratificación del Dr. P. M. C. P. del Informe Psicológico N<sup>a</sup> 720 – 2007
- ⑩ Parte N<sup>a</sup> 44 – 2008 – VII – DIRTEPOL-L/DIVPOL-C-DEPICAJ-SAJ.
- ⑩ Manifestación de la Persona de E. A. C. R (28)
- ⑩ Notificación de Detención
- ⑩ Notificación de Mandato de Detención a E A C R
- ⑩ Instructiva de E A Ca. R. (28) Sin documentos personales a la vista
- ⑩ Solicitud de Confrontación entre el inculgado y la víctima
- ⑩ Acta de apertura de audiencia
- ⑩ Constancia de Estudio de E. A. C.R.
- ⑩ Registro de Estado Civil de E. A C. R.

#### **2.2.1.4.7.5. La Testimonial.**

**A. Definición:** La prueba testimonial constituye uno de los medios probatorios de suma importancia y de mayor empleo en el proceso penal. La naturaleza del delito o las circunstancias en que ocurrió, muchas veces no permiten encontrar suficientes elementos probatorios, por lo que se acude generalmente a la búsqueda de elementos indiciarios aportados por el procesado, si se encuentra presente en el proceso, empero, sino fuera así, la declaración de las personas que presenciaron los hechos o de las

víctimas del delito, que nos ayudarán a obtener los elementos de prueba que se requieren en el proceso para alcanzar sus objetivos. El testimonio es la declaración que una persona física presta en el curso del proceso penal, acerca de lo que conoce por medio de la percepción, en relación con los hechos investigados, para contribuir a la reconstrucción de los hechos (Cubas, 2006).

San Martín Castro César Eugenio (2003), enfatiza que la prueba testimonial es “Es la declaración de una persona física, recibida en el curso del proceso penal, acerca de lo que pudo conocer, por percepción de sus sentidos, sobre los hechos investigados, con el propósito de contribuir a la reconstrucción conceptual del hecho. En la gran mayoría de veces para someternos al pasado y poder descubrir como ocurrió un hecho de características delictuosas”.

No obstante, el carácter subjetivo e inseguro de la prueba testimonial, muchas de las decisiones de los jueces en los procesos penales dependen de las declaraciones de los testigos. En múltiples oportunidades los testimonios están contaminados de mentiras, otras veces inclinados a favorecer al acusado, la víctima u otra persona. Además, éstos dependen de la memoria del ser humano que es frágil y que además fácilmente confunde lo presenciado con lo que recuerda de otros acontecimientos. Otro problema radica en que el testigo tiene que describir lo que ha observado o escuchado con palabras que son abstractas y que buscan crear en la mente de los jueces las imágenes de lo que él recuerda.

El testigo es entonces un medio de prueba poco seguro, pero en el Perú como también en Alemania y en la mayoría de los países, los jueces le conceden un alto valor probatorio a su testimonio.

Un agravante es, que los jueces no tienen el conocimiento básico de la psicología de las declaraciones, porque no forma parte de su formación, tampoco tienen conciencia de los problemas relacionados a las declaraciones de los testigos.

En la actualidad, la prueba testimonial constituye una de las pruebas de mayor recurrencia en el proceso y, por cierto, la base probatoria que puede decidir un caso penal.

**B. Regulación:** La prueba testimonial es una declaración de conocimiento realizado por persona física, con capacidad legal, prestada ante el fiscal o juez competente.

No debe de mediar ninguna forma de coacción en la declaración y debe producirse con las formalidades que exige la ley procesal, puede ser ofrecida por las partes o actuarse de oficio.

El testimonio puede ser de cargo o de descargo, según sean ofrecidos por las partes dentro del proceso penal.

**C. Las pruebas testimoniales en el proceso materia de estudio.**

➤ **Manifestación testimonial de F. O. L. (29).**

Trabaja como obrero en el Fundo “SAN FELIPE”, vive actualmente en compañía de sus padres Alfredo y Maura, afirma conocer a la menor agraviada Shara H.A O. (17), por ser hermana de su enamorada J. R. OLIVAR, actualmente es el apoderado de la menor por motivo que sus padres se encuentran en la ciudad de Huancayo, ratifica el contenido de la denuncia

presentada ante la Fiscalía, se logró enterar al día siguiente de lo sucedido por una llamada telefónica de la agraviada donde afirma haber sido víctima de abuso sexual por parte del denunciado E. A. C. R., optando por ello llevarla al Médico Legista de la Provincia de Cañete, para luego dirigirse al Ministerio Público, a la Fiscalía Provincial Civil y de Familia de Cañete y formalizar la denuncia en la Fiscalía Penal en contra del mencionado y afirma no conocer al denunciado E. A. C. R..

➤ **Manifestación testimonial de Y. A. R. O (24).**

En la actualidad se dedica a ser ama de casa, vive con su hermana S. R. H OLIVAR (17) y su conviviente F.O. L., afirma conocer a la menor agraviada por ser su hermana por vínculo materno, luego a informarse del hecho por intermedio de su pareja F.O.L., por motivo que se encontraba en Lima en aquel momento y afirma no conocer al denunciado E. A. C. R. (Expediente: N° 0185-2008-0-0801-JR-PE-01).

#### **2.2.1.4.7.6. Documentos periciales.**

**A. Definición:** Es aquel documento donde se acredita la veracidad del hecho punible, denominado como elemento de convicción.

La declaración del testigo se refiere a los hechos que él ha percibido o que él podría haber percibido, o sea procesos en el mundo externo. El perito entra al juicio cuando los conocimientos profesionales del Tribunal no son suficientes para poder concluir de hechos y circunstancias consecuencias para la responsabilidad o no responsabilidad penal del acusado. El perito debe elaborar su peritaje según las reglas de las ciencias y

conocimientos profesionales. El perito es en esencia un ayudante del juez que le facilita para su decisión los conocimientos técnicos especializados que él no tiene, por esa razón se puede recusar al perito igual que al Juez, lo que no es posible en el caso de un testigo.

Los peritajes con frecuencia contienen vacíos, contradicciones y no siempre coinciden con las reglas de la lógica. Cuando ello sucede, el tribunal no tiene una base firme para fundamentar su fallo, por eso, es necesario que no sólo las partes planteen las preguntas al perito, sino también el Juez. Ello es fundamental, dado que el perito en su informe debe limitarse estrictamente a responder las preguntas que se le han planteado y el tribunal a valorar el dictamen del perito. En caso que el perito se hubiera pronunciado sobre puntos adicionales no solicitados en las preguntas que le fueran formuladas, el Tribunal sólo podrá usar esta sección del dictamen, si las partes la hubieran incorporado. Si las partes no se hubieran referido a estos temas adicionales, el tribunal deberá advertir a las partes sobre la posibilidad de usarlos como prueba.

*“Son los exámenes y estudios que realiza el perito sobre el problema encomendado, para luego entregar su informe o dictamen pericial con sujeción a lo dispuesto por la ley, así mismo cabe señalar que la prueba pericial, es la que surge del dictamen de los peritos, que son personas llamadas a informar ante el juez o tribunal”.*

**B. Regulación:** La pericia se encuentra regulada en el Libro Segundo de la Instrucción, Título VI en los artículos 160, 161, 162, 163, 164, 165, 166, 167, 168 y 169 del C. P.

**C. La pericia en el proceso materia de estudio:** Certificado Médico Legal N<sup>a</sup> 002288-CLS, practicadas a la menor H. O. S.R. (17), realizada por la Dra. L. J. M. y

el Dr. O. Z. O., donde los Peritos que suscriben y Certifican al Examen Médico Presenta: himen con desfloración antigua y reciente.- 2.- no signo de acto contra.- 3.- Tiene agresiones producto de un agente contundente duro.

➤ **Pericia Psicológica de C. R.**

Se evalúa persona adulta de sexo masculino, lucido, orientado en espacio, tiempo y persona de regular aliño personal y ropa acorde a la estación. En la situación de entrevista se muestra evasivo y poco honesto, no asume responsabilidad de los hechos que se le acusan. Es una persona egocéntrica, dominante, suspicaz, manipuladora, hostil, dependiente, con desapego por las normas y valores sociales, insistencia en que los demás se sometan a su propia rutina, comportamiento destructivo, con escasa tolerancia a la frustración, por el control de los impulsos, tiende a cometer actos violentos.

A nivel familiar pertenece una familia compuesta, se identifica con su hijo.

A nivel sexual se identifica con su rol y género de asignación, psicosexualmente inmaduro, vida sexual sin restricción de valores.

*Después de la evaluación C. R.E., muestra rasgos disociales.*

➤ **Pericia Psicológica de S. R. H. O.**

Se evalúa menor de sexo femenino. Lucida, orientada en espacio, tiempo y persona de regular aliño personal y con ropa acorde a la estación. En la situación de entrevista expresa sus sentimientos y emociones, llora en el relato de los hechos.

Es una adolescente tímida, retraída, introvertida, poco comunicativa con dificultad para relacionarse fácilmente con los demás y tomar decisiones asertivas, con necesidad de afecto y cariño.

Es una menor, no mide la situación de riesgo, por lo que persona que este sobre su autoridad de ella puede vulnerar sus derechos.

Asume este problema con preocupación generándole ansiedad, tristeza, vergüenza, temor hacia el agresor, revive situaciones traumáticas.

A nivel familiar pertenece a una familia compuesta, los integrantes se encuentran distantes, a este nivel existen necesidad de protección.

A nivel sexual se identifica con su rol y género de asignación, la menor requiere apoyo en este nivel, para evitar situaciones similares.

*Después de evaluar a S. R. H. O. presenta:*

Trastorno de las emociones.

Reacción con estrés post traumático de tipo sexual.

Requiere de tratamiento psicológico.

### **2.2.1.5. La sentencia.**

#### **2.2.1.5.1. Definiciones.**

La sentencia es el acto procesal más importante pues es la expresión de convicción sobre el caso concreto.



Por otro lado, Egacal nos manifiesta que se entiende a la sentencia penal como la decisión que legítimamente dicta un Juez.

La sentencia es la conclusión lógica de la audiencia, asimismo existen otros medios no ordinarios de terminar un proceso penal, por ejemplo; autos que declaran fundadas tanto las excepciones como cuestiones previas, así como los que declaran la conclusión del proceso por muerte del encausado, etc.

#### **2.2.1.5.2. Clasificación de las sentencias.**

##### **2.2.1.5.2.1. Sentencia Condenatoria.**

Cuando el Juez llega a la certeza sobre la comisión del delito y la responsabilidad del autor, entonces se impone la pena prevista que puede ser efectiva o suspendida.

La sentencia condenatoria debe contener los siguientes requisitos:

- a) Designación del condenado, se requiere su identificación detallada.
- b) La exposición de los hechos que fueron materia de juzgamiento.
- c) La apreciación de las pruebas, testigos, peritos y prueba documental.
- d) Las circunstancias del delito, tanto agravantes como atenuantes.
- e) La pena principal; el Juez apreciará la culpabilidad y el peligro del agente, teniendo en cuenta la naturaleza de la acción, el tiempo en que se perpetró, el lugar, los instrumentos y los medios que se utilizaron, el modo de ejecución, la extensión del daño y peligro causado, la edad, la educación, la vida personal, familiar y social anterior y posterior al delito, su situación económica, la

calidad de los móviles, la participación mayor o menor en el delito y la confesión sincera.

- f) La fecha en que empieza a contarse el inicio de la ejecución de la pena impuesta y su fecha de vencimiento.
- g) Las penas accesorias, en los casos en que así estén previstas; puede ser multa, inhabilitación, prestación de servicios, etc.

Mediante resolución N° 216-2005 del 03 de Junio del 2005, la Sala Penal Permanente de la Corte Suprema, se ha establecido que cuando exista pluralidad de acusados por los mismos hechos y sean sentenciados independientemente por diferentes circunstancias contempladas en el ordenamiento proceso penal, la reparación civil debe ser impuesta para todos, en la primera sentencia firme, con el objeto que:

- a) Exista proporción entre el daño ocasionado y el resarcimiento.
- b) Si restituya, se pague o indemnice al agraviado sin mayor dilación.
- c) No se fijen montos posteriores que distorsionen la naturaleza de la reparación civil.

#### **2.2.1.5.2.2. Sentencia Absolutoria.**

Es aquella que libera de la acusación fiscal, es decir libera de la imputación que motivó el proceso. Se presenta en los siguientes casos:

- a) Por inexistencia del delito imputado.
- b) Cuando se prueba que el hecho no tiene carácter delictivo.

- c) Cuando se establece que el imputado no es el autor del delito.
- d) Cuando las pruebas actuadas en el proceso no son suficientes para demostrar la culpabilidad del procesado; en este caso se aplica el principio Indubio Pro Reo.

La sentencia absolutoria debe contener la exposición del hecho imputado, la declaración de que éste no se ha realizado, las pruebas que demuestran la inocencia del imputado o aquellas que no son suficientes para demostrar su responsabilidad. Debe disponer la anulación de los antecedentes penales y judiciales por los hechos materia de juzgamiento y la libertad inmediata si estuviera detenido.

La sentencia puede ser por unanimidad o por mayoría. La primera significa que los magistrados después de la liberación han llegado al mismo resultado; por mayoría implica la existencia de un voto discordante. Estando la Sala Penal compuesta por un número impar, no puede darse empate en las votaciones y es difícil la discordia porque dos votos hacen resolución; pero puede darse el caso y la solución procesal es el llamado a un vocal de otra Sala.

La sentencia constituye la decisión definitiva de una cuestión criminal, acto complejo que contiene un juicio de reproche o de ausencia del mismo, sobre la base de hechos que han de ser determinados jurídicamente. Es por eso que debe fundarse en una actividad probatoria suficiente que permita al juzgador la creación de la verdad jurídica y establecer los niveles de imputación (Exp. N° 3947-99-Ayacucho de 11-11-1999, Sala Penal).

Siendo que, el pronunciamiento vinculante de la Sala Penal Suprema de fecha 26 de Noviembre del 2005 estableció lo siguiente: con arreglo al principio constituye un límite infranqueable para el Tribunal, lo que incluye las circunstancias modificatorias de la responsabilidad penal, pero a condición o en cumplimiento del principio de contradicción o más concretamente del derecho de conocimiento de los cargos, que se haya concedido al acusado la oportunidad de defenderse, sino se ha cumplido con dicho trámite previsto en el Decreto Legislativo N° 959, se ha incurrido en una causal de nulidad, pues ha dejado en indefinición material a los imputados.

#### **2.2.1.5.3. Estructura de la sentencia.**

En esta parte se tiene que la fundamentación de la sentencia es la parte más difícil en la elaboración de una decisión judicial. Una sentencia debe ser fundamentada con todos los elementos esenciales que respaldan la parte dispositiva.

Por lo que, para cualquier juez esta es una tarea difícil, y esta se complica porque debe ser comprensible para el acusado, las víctimas y el público en general; debiendo convencer al tribunal de alzada de que la decisión asumida es correcta.

Por consiguiente, significa que el Juez tiene que esforzarse para que, la sentencia pueda ser comprendida sin problema; siendo que, las partes no entienden que la sentencia ocasiona que aumenten los recursos contra las decisiones judiciales y que éstas no encuentren credibilidad para ser aceptadas, todo lo cual afecta severamente la seguridad jurídica.

A la vez, implica eliminar lo excesivo del texto que se puede detectar quitando una palabra o frase sin que el texto pierda su comprensibilidad, es decir, sin afectar la asociación de ideas que conducen a la decisión.

Por lo que, cumpliendo con esta exigencia conlleva como consecuencia a no copiar partes de otros textos u otras sentencias en la fundamentación, pues existe el peligro que las partes copiadas no aporten nada indispensable a la fundamentación, impidiendo en muchos casos observar con claridad una relación directa con el caso resuelto y preciso, siendo únicamente excepcional el uso de éstas, tanto más, si prescindiendo de todo ello, también se evitarían contradicciones en la fundamentación.

#### **2.2.1.5.3.1. Contenido de la sentencia de primera instancia.**

La Jurisprudencia establecidas por la Corte Suprema y el Tribunal Constitucional han definido que en esta primera parte debe cumplirse la debida fundamentación de una sentencia, conforme serán desarrolladas en las líneas precedentes.

Para la estructura de la sentencia se establece en los siguientes elementos:

##### **2.2.1.5.3.1.1. Parte expositiva.**

En la normativa legal sólo exige como requisito que la sentencia haga mención a los datos completos del expediente.

##### **2.2.1.5.3.1.1.1. La parte expositiva en el proceso judicial en estudio.**

La parte expositiva de la sentencia de primera instancia en el expediente N° 08 – 0185, sobre el delito de Violación Sexual de menor de edad, es la siguiente:

## SENTENCIA

**EXPEDIENTE:** N° 08 – 0185

**PROCESADO:** E. A. C. R.

**DELITO** : VIOLACIÓN SEXUAL DE MENOR DE EDAD

**AGRAVIADA:** S.R.H.O

Cañete, veintitrés de marzo del año dos mil nueve.-

**VISTA:** Se tiene que, de audiencia oral y privada, de la investigación penal seguida contra el acusado reo en cárcel de iniciales **E.A.C.R.**, por el delito Contra la Libertad Sexual – **VIOLACION SEXUAL DE MENOR DE EDAD**, en agravio de la menor de iniciales **S.R.H.O.**, previsto y penado en el inciso tres del primer párrafo del artículo ciento setenta y tres del Código Penal, modificado por la Ley número veintiocho mil setecientos cuatro. **RESULTA DE AUTOS:** Que, conforme al Atestado Policial cero setenta y cuatro – cero siete – VII- DIRTEPOL – DIVPOL – C – CI – SEINCRI de fojas uno, se le imputa al acusado E.S.C.R. el haber abusado sexualmente de la agraviada de iniciales S.R.H.O., hecho que habría sucedido el treinta de agosto del dos mil siete en horas de la noche, en circunstancias que la menor transitaba a la altura del Mercadillo San Vicente, frente al arco de San Agustín con dirección a su domicilio, observó que personas en estado de ebriedad la que querían molestar, momentos que aparece el acusado a bordo de una mototaxi y le ofreció llevarla a su domicilio, sin embargo no lo hizo, pues se dirigió a la Urbanización Libertad donde la agraviada pretendió huir, pero fue alcanzada por el acusado y a la fuerza la llevó al interior de la moto, donde mediando violencia y amenaza logró violarla a pesar de la resistencia que

ésta opuso; hechos que merituaron la formulación de la denuncia penal del Representante del Ministerio Público, conforme se advierte a fojas treinta a treinta y dos, en virtud del cual el A-quo emite auto apertura de instrucción a fojas treinta y cuatro a treinta y seis; y tramitada la causa con arreglo a su naturaleza ordinaria, vencido los plazos de instrucción, emitido los informes finales por los Magistrados de primera instancia, se elevaron los autos a la Sala Superior Penal y remitidos al Fiscal Superior, este emite su acusación de fojas ciento sesenta y cuatro a ciento sesenta y nueve, en mérito de la cual se ha expedido el auto de enjuiciamiento de fojas ciento setenta, que señala el día y hora para el inicio del juicio oral; siendo que aperturada la audiencia, el Director de Debate invitó al Fiscal Superior a que exponga sucintamente su acusación, preguntándole luego al acusado si acepta o rechaza los cargos imputados y la reparación civil, quien previa consulta con su abogado defensor dijo que si acepta, encontrándose arrepentido, pero agrega que no utilizó la violencia, y por intermedio de su abogado se acogió a la terminación anticipada, siendo de aplicación el artículo quinto de la Ley veintiocho mil ciento veintidós, de lo cual el Fiscal Superior refirió estar conforme con lo peticionado por estar dentro de los parámetros de la indicada ley; en consecuencia El Colegiado suspendió el debate oral para expedirse sentencia en el plazo legal;

#### **2.2.1.5.3.1.2. Parte considerativa.**

Egacal considera que la parte considerativa se encuentra una argumentación compleja, basada en conocimiento jurídico de orden positivo y doctrinario. Es la motivación de la sentencia, constituye una exposición unitaria y sistemática de las apreciaciones y valoraciones, realizadas por el Juez y que justifican el fallo. La motivación de la

sentencia es un principio legal, es una garantía para el condenado y la sociedad, mediante ella se elimina toda sospecha de arbitrariedad, parcialidad o injusticia.

Por otro lado, la fundamentación de la sentencia penal debe contener tanto elementos fácticos como jurídicos; a la vez; debe reproducir de forma verídica y completa el resultado del juicio oral, así como del resultado de la liberación de los jueces.

Por lo que, en la sentencia de condena el tribunal debe de fundamentar lo que ha quedado probado, tanto del hecho criminal descrito en la acusación, como lo que haya generado convicción en el juez superando dudas razonables. Por otro lado, la sentencia también debe establecer de forma clara; si los hechos probados se configuran como delito; y en tal supuesto deberían señalar las consecuencias, por lo cual, el Juez tiene que fundamentar la existencia del hecho delictivo.

Por consiguiente, la importancia de la motivación de la sentencia ha sido resaltada por varias sentencias del Tribunal Constitucional, de lo cual se tiene mediante Exp, N° 0078-2008-PHC/TC) que: “El derecho a la debida motivación de las resoluciones judiciales es una garantía del justiciable frente a la arbitrariedad judicial y garantiza que las resoluciones no se encuentren justificadas en el mero capricho de los magistrados sino en datos objetivos que proporciona el ordenamiento jurídico o los que se derivan del caso”.

Es así que, mediante lo dispuesto por el T.C., esta garantía constitucional se vería vulnerada en los siguientes supuestos:

- Inexistencia de motivación o motivación aparente.
- Falta de motivación interna de razonamiento.



- Deficiencias en la motivación externa.
- La motivación insuficiente.
- La motivación sustancialmente incongruente.
- Motivaciones calificadas.

Siendo finalmente objeto de control de las instancias de alzada en el caso de una apelación o una casación; con respecto a: “El derecho a la debida motivación constituye una garantía fundamental en los supuestos que con la decisión emitida se afecta de manera negativa la esfera o situación jurídica de las personas”. Por lo que, la autoridad del Estado que no respete el debido proceso o que vulnere derechos de una persona, a la vez, viola también sus derechos constitucionales. Por consiguiente, el Tribunal Constitucional se perfila como una cuarta instancia, norma establecida en el art. 4 del Código Procesal Constitucional según dispone, en su segundo párrafo, que el habeas corpus sólo procede cuando una resolución judicial firme vulnera la libertad individual y también la tutela efectiva.

En conclusión; se debe seguir las siguientes pautas:

Con respecto, al hecho criminal debe ser descrito con claridad para su debida identificación; lo que permitirá controlar que los hechos por los cuales se están juzgando a una persona, sean idénticos a los hechos por los cuales fue acusado.

- Con respecto, a los hechos deben ser escritos de forma completa, para que pueda ser comprobada con exactitud y coherencia entra la parte resolutive; así como la fundamentación de la sentencia.

- Con respecto a la descripción de los hechos se debe comprender las circunstancias de la ejecución del hecho criminal; para poder decretar el grado de culpabilidad; así como la determinación de la pena.
- Con respecto, a los fundamentos de la sentencia se tienen que afirmar con exactitud la decisión; y también proporcionar argumentos suficientes que la cimienten y avalen para una mayor credibilidad.
- Con respecto, a la fundamentación debe ser libre de contradicciones.

#### **2.2.1.5.3.1.2.1. La parte considerativa en el proceso judicial en estudio.**

En el expediente materia de investigación se tiene como parte considerativa, lo siguiente:

**I.-CONSIDERANDO:** Que analizados los hechos y las pruebas actuadas a nivel preliminar e instrucción, se establece: **PRIMERO.-** Que la Ley veintiocho mil ciento veintidós en su artículo quinto, refiere que procede la conclusión anticipada cuando después de instalada la Sala, se produce la aceptación de cargo por parte del acusado y su defensa, debiendo atender por conclusión anticipada conforme ejecutoria vinculante recaída en el recurso de nulidad número mil setecientos sesenta y seis – dos mil cuatro, aquella institución procesal, autónoma, distinta a la terminación anticipada, que no impone límite alguno en orden al delito o a la complejidad del proceso, y privilegiada la captación de cargos por parte del imputado y su defensa, ella es titular de esta institución, cuya seguridad de cara al principio de presunción de inocencia, parte de la instrucción cumplidamente actuada con sólidos elementos de convicción y valorada a los efectos de la pretensión acusadora, por el fiscal y luego por la defensa,

de suerte que el artículo cinco de la ley veintiocho mil ciento veintidós, lo que se entiende únicamente aceptar en ese trámite ser autor o participe del delito y responsable de la reparación civil quien al responder en sentido positivo con aceptación de su defensa, y sin exigencia de actuación probatoria alguna, se circunscribe al reconocimiento de la responsabilidad penal y civil atribuida, no es allanamiento a la pena pedida y a la reparación civil solicitada, por lo que el Tribunal está autorizado al reconocerse los hechos acusados, a recorrer la pena en toda su extensión, de la más alta prevista en el tipo penal hasta la mínima, llegando incluso hasta la absolución si fuere el caso; que como se advierte trata de una modalidad especial de sentencia, que puede denominarse “sentencia anticipada”, producto de una confesión del acusado en los términos antes descritos; que esta confesión tiene como efecto procesal concluir el juicio oral, y no está circunscrita exclusivamente al pedido de la pena y reparación civil del Fiscal y, en su caso, de la parte civil, en consecuencia, el Tribunal retiene su potestad de fijarla conforme a lo que corresponda, y con arreglo a los principios de legalidad y proporcionalidad. **SEGUNDO.**- Que, los hechos imputados se hayan previsto en el artículo ciento setenta y tres inciso tercero del Código Penal, modificado por la Ley veintiocho mil setecientos cuatro, requiriendo para su configuración que el inculcado practique el acto sexual u otro análogo con un menor entre catorce a dieciocho años de edad; siendo el bien jurídico protegido según el Plenario cuarto – dos mil ocho – CJ – ciento dieciséis – La Libertad Sexual, la misma que es vulnerada cuando el sujeto activo trata de imponer a la víctima a un acto de contenido sexual contra su voluntad, ya sea con violencia física o psicológica; por ende se reafirma el objeto de la protección jurídica de la autonomía de la voluntad sexual, cuando la víctima ya es mayor de edad, entendida esa libertad como facultad que tiene

esa persona para disponer de su cuerpo en materia sexual, eligiendo la forma, el modo, el tiempo y la persona con quien va realizar dicha conducta sexual, y que el bien jurídico se lesiona cuando se realiza actos que violentan la libertad de definición que goza toda persona en el ámbito de su vida sexual, siempre que se encuentre en condiciones de usarla (Recurso de Nulidad número setecientos cincuenta y uno – dos mil tres – Ayacucho). **TERCERO**.- Que bajo este orden de ideas, tenemos que la aceptación de cargos del acusado E.A.C.R. como autor de los hechos imputados, se encuentra plenamente acreditado, ya que de las pruebas actuadas durante la etapa prejudicial y de instrucción se advierten medios probatorios suficientes que amparan su aceptación, tales como: **a) La referencial de la menor agraviada de iniciales S.R.H.O. (diecisiete años)** a fojas cincuenta y dos a cincuenta y cinco, donde indica que en la Urbanización Libertad en las faldas de un cerro, el acusado paró la mototaxi, y le dijo que se quite la ropa por su propia voluntad, de lo contrario le iba a ir mal, iba a perder por la fuerza que él tenía, rompiéndole así el botón del pantalones y penetrándola vaginalmente, para luego pedirle disculpa y llevarla cerca a su casa. **b) Acta de nacimiento de la menor agraviada de iniciales S.R.H.O.** de fojas cincuenta, expedida por la Municipalidad Provincial de San Vicente de Cañete, con la cual se acredita que la menor agraviada en la fecha de los hechos contaba con diecisiete años de edad, pues se anota que nació el día diez de agosto de mil novecientos noventa. **c) El certificado médico legal número: doble cero veintidós ochenta y ocho – DLS** de fojas diecinueve practicado a la menor agraviada, donde se acredita que tiene himen con desfloración antigua y reciente, además huellas traumáticas recientes producidas por agente contundente duro. **d) La Pericia Psicológica número dos mil siete – dos mil ocho – PSC** de fojas setenta y tres a setenta y cuatro, y **el Informe Psicológico**

**setecientos veinte – dos mil siete** a fojas ochenta; ambos practicados a la agraviada, y que concluye que presentó trastornos de emoción, reacción con stress traumático de tipo sexual; conclusión según su ratificación de fojas ochenta y cinco a ochenta y seis, y ciento dos a ciento tres, representan indicadores de abuso sexual, agregando además que el estrés postraumático es daño mayor en el tiempo causado por estresor de tipo sexual, y que afecta a la agraviada para que haga su vida normal en diferentes aspectos.

**e) El Protocolo de la Pericia Psicológica número cero cero cuatro nueve cuatro – dos mil ocho – PPSC** de fojas ciento cincuenta a ciento cincuenta y dos, practicado al acusado donde se advierte que presenta una personalidad con rasgos disociales. Medios probatorios que subsumen la conducta del encausado dentro del artículo ciento setenta y tres, primer párrafo, inciso tres del Código Penal, siendo pasible por lo tanto de una sanción penal. **CUATRO.-** Que estando acreditado el delito y la responsabilidad del acusado, este se hace merecedor a una sanción penal, la cual para graduar o individualizar se debe compulsar obligatoriamente los indicadores y circunstancias a que se contrae los artículos cuarenta y cinco, y cuarenta y seis del Código Penal, con la consideración además de aplicar el “Principio de Proporcionalidad y Racionalidad”, descrita en el artículo octavo del Título Preliminar del acotado Código, por ello, la pena a imponerse condecir a la realidad, tomando en cuenta grado de cultura del acusado sus creencias sociales y la afectación del bien jurídico protegido; además es de tener en cuenta que se trata de un acto primario, conforme al certificado de antecedentes penales que obra a fojas cuarenta y siete; de igual modo se debe considerar su aceptación y acogimiento a la conclusión anticipada del proceso, con lo cual demuestra voluntad de colaborar con la administración de justicia, y teniéndose en cuenta la Ejecutoria Suprema del expediente dos mil

cuatrocientos cincuenta y seis – noventa y nueve - ciudad Junín, donde conforme al artículo uno y ciento treinta y ocho de la constitución Política se aplicó el Principio de Humanidad para bajar la pena por debajo del mínimo legal, expresando que: “Si bien es cierto el citado delito de Nuestro Ordenamiento Legal, se encuentra sancionado con pena no menor de diez años, también lo es, que es potestad del Juzgador determina la pena, teniendo en consideración diversos factores de punibilidad que conllevan a graduarla en mayor o menor grado dentro de los parámetros permisibles, porque establece una pena tasada sin tener en cuenta tales factores, convertiría al Juez en un mero aplicador de la ley, lo cual no condice con su verdadera función en un Estado de Derecho”. Que para fijarse el monto de la Reparación Civil, debe valorarse la magnitud del daño causado con el ilícito penal, debiendo tenerse en cuenta lo dispuesto en la artículo noventa y dos, y noventa y tres del Código Penal en cuanto ésta comprende la restitución del bien, o si no es posible el pago de su valor y la indemnización por daños y perjuicios, siendo que el presente caso se trata de libertad sexual, bien jurídico que es irreparable por lo que debe imponer una reparación civil acorde y proporcional al daño ocasionado a la víctima.

#### **2.2.1.5.3.1.3. Parte resolutive.**

Es la etapa donde contiene el fallo sobre la culpabilidad o no culpabilidad del imputado, así como las consecuencias legales; determinándose el alcance de la cosa juzgada, es decir, es la base para la ejecución de la sentencia en el caso de la condena.

Con respecto al Tribunal la parte resolutive debe estar plasmado por escrito y la firma de los jueces impide la posterior introducción de cambios en el resultado de la decisión

ya tomada, situación que lamentablemente se ha presentado en reiteradas oportunidades.

Por ende, la formulación de la parte resolutive deberá ser precisa y detallada, conteniendo los elementos necesarios, y detallando la pena o sanción del acusado; así como la norma legal que la ampara.

#### **2.2.1.5.3.1.3.1. La parte resolutive en el proceso judicial en estudio.**

La parte resolutive de la sentencia de primera instancia en el expediente N° 08 – 0185, sobre el delito de Violación Sexual de menor de edad, es la siguiente:

Por estas consideraciones, juzgando los hechos y compulsando las pruebas con el criterio de conciencia que la ley autoriza, en aplicación de los artículos quinto de la ley veintiocho mil ciento veintidós, doce, veintitrés, veinticinco, cuarenta y cinco, noventa y dos, y ciento setenta y tres inciso tres del Código Penal, de esta manera se resuelve, **FALLAN: CONDENANDO a E.A.C.R.**, cuyas generales de ley obran autos, como autor del delito Contra la Libertad – **VIOLACIÓN SEXUAL DE MENOR DE EDAD** en agravio de la menor iniciales **S.R.H.O.**, condenando a la pena privativa de libertad de quince años y **DISPUSIERON:** Que, previo a examen médico y/o psicológico, el sentenciado sea sometido a un tratamiento terapéutico, a fin de facilitar su readaptación social conforme lo dispuesto en el artículo ciento setenta y ocho – A del Código Penal.

#### **2.2.1.5.3.2. Contenido de la sentencia de segunda instancia.**

Cuyo contenido parte del resumen de antecedentes, se describirá sucintamente el fallo de primer grado, sus fundamentos jurídicos centrales y los motivos de la apelación.

Como ahora se ha generalizado el deber de sustentar el recurso de apelación, probablemente se suscitará el problema de saber si lo desfavorable al recurrente está limitado por la sustentación, de modo que lo no puesto en la sustentación puede resultar intangible para la segunda instancia.

#### **2.2.1.5.3.2.1. Parte expositiva.**

Al igual que la sentencia de primera instancia cumple con los mismos requisitos establecidos en la norma procesal, aunado a ello la narración del proceso, se debe hacer una descripción sinóptica de las pretensiones de la demanda, y a la vez los argumentos del recurso interpuesto por esta.

##### **2.2.1.5.3.2.1.1. La parte expositiva en el proceso judicial en estudio.**

La parte expositiva de la sentencia de segunda instancia en el expediente N° 08 – 0185, sobre el delito de Violación Sexual de menor de edad, es la siguiente:

### **CORTE SUPREMA DE JUSTICIA**

**1706 – 2009**

**25 de agosto de 2009.-**

**VISTO;** El recurso impugnatorio de nulidad presentado por E.A.C.R, contra la sentencia condenatoria de fecha veintitrés de marzo del dos mil nueve, obrante de fojas doscientos, que lo condenó por delito contra la Libertad – Violación Sexual de menor de edad; interviniendo como ponente el señor Juez Supremo B.D.;



#### **2.2.1.5.3.2.2. Parte considerativa.**

En este segmento de la decisión se reproduce la llamada subsunción de los hechos en la norma.

Por otro lado, la fundamentación de la sentencia penal debe contener tanto elementos fácticos como jurídicos; a la vez; debe reproducir de forma verídica y completa el resultado del juicio oral, así como del resultado de la liberación de los jueces.

Por lo que, en la sentencia de condena el tribunal debe de fundamentar lo que ha quedado probado, tanto del hecho criminal descrito en la acusación, como lo que haya generado convicción en el juez superando dudas razonables. Por otro lado, la sentencia también debe establecer de forma clara; si los hechos probados se configuran como delito; y en tal supuesto deberían señalar las consecuencias, por lo cual, el Juez tiene que fundamentar la existencia del hecho delictivo.

Por consiguiente, la importancia de la motivación de la sentencia ha sido resaltada por varias sentencias del Tribunal Constitucional, de lo cual se tiene mediante Exp, N° 0078-2008-PHC/TC) que: “El derecho a la debida motivación de las resoluciones judiciales es una garantía del justiciable frente a la arbitrariedad judicial y garantiza que las resoluciones no se encuentren justificadas en el mero capricho de los magistrados sino en datos objetivos que proporciona el ordenamiento jurídico o los que se derivan del caso”.

Es así que, mediante lo dispuesto por el T.C., esta garantía constitucional se vería vulnerada en los siguientes supuestos:

- Inexistencia de motivación o motivación aparente.

- Falta de motivación interna de razonamiento.
- Deficiencias en la motivación externa.
- La motivación insuficiente.
- La motivación sustancialmente incongruente.
- Motivaciones calificadas.

Siendo finalmente objeto de control de las instancias de alzada en el caso de una apelación o una casación; con respecto a: *“El derecho a la debida motivación constituye una garantía fundamental en los supuestos que con la decisión emitida se afecta de manera negativa la esfera o situación jurídica de las personas”*. Por lo que, la autoridad del Estado que no respete el debido proceso o que vulnere derechos de una persona, a la vez, viola también sus derechos constitucionales. Por consiguiente, el Tribunal Constitucional se perfila como una cuarta instancia, norma establecida en el art. 4 del Código Procesal Constitucional según dispone, en su segundo párrafo, que el habeas corpus sólo procede cuando una resolución judicial firme vulnera la libertad individual y también la tutela efectiva.

En conclusión; se debe seguir las siguientes pautas:

- ❖ Con respecto, al hecho criminal debe ser descrito con claridad para su debida identificación; lo que permitirá controlar que los hechos por los cuales se están juzgando a una persona, sean idénticos a los hechos por los cuales fue acusado.

- ❖ Con respecto, a los hechos deben ser escritos de forma completa, para que pueda ser comprobada con exactitud y coherencia entra la parte resolutive; así como la fundamentación de la sentencia.
- ❖ Con respecto a la descripción de los hechos se debe comprender las circunstancias de la ejecución del hecho criminal; para poder decretar el grado de culpabilidad; así como la determinación de la pena.
- ❖ Con respecto, a los fundamentos de la sentencia se tienen que afirmar con exactitud la decisión; y también proporcionar argumentos suficientes que la cimienten y avalen para una mayor credibilidad.
- ❖ Con respecto, a la fundamentación debe ser libre de contradicciones.

#### **2.2.1.5.3.2.2.1. La parte considerativa en el proceso judicial en estudio.**

La parte considerativa de la sentencia de segunda instancia en el expediente N° 08 – 0185, sobre el delito de Violación Sexual de menor de edad, es la siguiente:

y **CONSIDERANDO: Primero:** Que, el encausado E.A.C.R, en su recurso fundamentado a fojas doscientos seis, alega que desde la etapa policial ha reconocido haber mantenido relaciones sexuales con la agraviada por ser su enamorada, sin embargo, al inicio del proceso se habría solicitado la conclusión anticipada del proceso por confesión sincera; además agrega, que la Sala Penal no ha previsto en la recurrida el principio de proporcionalidad de la pena, señalada en la norma, y pese haber aceptado los cargos se le impuso una pena de quince años privativa de libertad, a pesar de ser agente primario ya que no cuenta con antecedentes penales; **Segundo:** Que, según la acusación fiscal de fojas ciento setenta y cuatro, se imputó al procesado

E.A.C.R., que el día treinta de agosto de dos mil siete, en horas de la noche, haber abusado sexualmente de la menor de iniciales S.R.H.O., en circunstancias que la agraviada, transitaba por el mercadillo San Vicente de Cañete con dirección a su domicilio, momentos en que observó a un grupo de personas en estado de ebriedad que la querían molestar, instantes en que apareció el procesado a bordo de una mototaxi quien le ofreció llevarla a su domicilio, dado que la agraviada conocía al acusado y que este estacionaba su vehículo frente al restaurant “sí señor cañete” donde laboraba la menor, sin embargo, el procesado se dirigió a la urbanización Libertad donde la agraviada pretendió huir pero fue alcanzada por el sentenciado que a la fuerza la llevó al interior de su vehículo, donde mediante violencia y amenaza logró abusar sexualmente a pesar de la resistencia que opuso la agraviada; **Tercero:** Que, la materialidad del delito se acredita con el certificado médico legal de fojas diecinueve, que concluyó que la agraviada presentó himen con desgarramiento antiguo completo a horas VI, desgarramiento reciente a horas V y eritema a horas VIII, asimismo, el certificado médico legal practicado a la agraviada; **Cuarto:** Que, respecto al protocolo de pericia psicológica de la menor a fojas setenta y tres, ratificada fojas ochenta y cinco, concluye que la menor presenta: **i)** trastorno de las emociones, **ii)** reacción con estrés post traumático de tipo sexual, **iii)** requiere de tratamiento psicológico ya que este hecho afecta a la agraviada para que haga su vida de forma normal, así como el protocolo de pericia psicológica del procesado a fojas ciento cincuenta, donde advierte que éste presenta un personalidad con rasgos disociales; **Quinto:** Que la agraviada tanto en su manifestación policial de fojas diez y, específicamente en su declaración referencial de fojas cincuenta y dos, sindicó directa y contundentemente al procesado E.A.C.R. como el individuo que la violó sexualmente; quien aprovechándose que la menor subió

a su mototaxi para que la traslade a su domicilio, este se desvió por la urbanización La Libertad, llevándola detrás de la falda de cerro donde el encausado, y bajo amenaza, la obligo a quitarse la ropa y usando la fuerza, ultrajó a la agraviada; **Sexto:** Que, en el análisis de autos el encausado E.A.C.R., ha reconocido los cargos en su contra al inicio del juicio oral, solicitando la conclusión anticipada del proceso conforme lo establece el artículo cinco de la Ley veintiocho mil ciento veintidós, por tanto, al no haberse actuado prueba alguna a nivel de juicio oral, las mismas mantienen su valor probatorio al no haber sido cuestionadas, por lo que, en este extremo la responsabilidad penal del sentenciado se encuentra debidamente corroborado; **Sétimo:** Que, respecto a la pena impuesta, el artículo cinco de la Ley veintiocho mil ciento veintidós referido a la confesión sincera debe de ser analizado, siendo así, se debe destacar que el beneficio procesal de confesión sincera resulta procedente cuando un procesado reconoce la culpabilidad del delito que se le imputa y brinda información sobre las circunstancias en las que éste se cometió, ayudando de esta manera a la Administración de Justicia al contribuir al debido esclarecimiento de los hechos; siendo la consecuencia directa por la dicha colaboración la reducción de la pena. Que en el caso de autos, se advierte que tanto a nivel de investigación como de instrucción el sentenciado ha mantenido la tesis de la “relación sexual consentida”, no habiendo reconocido su culpabilidad desde el inicio, ni mucho menos brindando información que coadyuve con el esclarecimiento de los hechos, que ameriten la reducción de la pena, por lo que resuelto por el Superior colegiado se encuentra arreglado a la ley.

#### **2.2.1.5.3.2.3. Parte resolutive.**

Finalmente al momento de escribir la fórmula decisoria final se deben tomar en cuenta, entre otras, las siguientes previsiones:

- ❖ Resolver cada una de las pretensiones y excepciones.
- ❖ Resolver todo lo que corresponde hacer de oficio.
- ❖ Resolver la situación de todos los sujetos procesales.
- ❖ Resolver sobre costas.
- ❖ Resolver sobre toda la acusación: penas principales y accesorias, subrogados penales y dispositivos amplificadores del tipo.
- ❖ Resolver sobre la ejecución de la sentencia.

Finalmente se puede decir que, la parte resolutive es aquella donde se realizan los actos condenatorios o absolutorios de un hecho punible, así como a la vez se señala lo que se abonará a la parte agraviada por los hechos causados en perjuicio de ésta.

#### **2.2.1.5.3.2.3.1. Parte resolutive en el proceso judicial en estudio.**

La parte resolutive de la sentencia de segunda instancia en el expediente N° 08 – 0185, sobre el delito de Violación Sexual de menor de edad, es la siguiente:

Por estos fundamentos: declararon **NO HABER NULIDAD** en la sentencia de fecha veintitrés de marzo del dos mil nueve, obrante a fojas doscientos, que condeno a E.A.C.R., por delito contra la Libertad – violación sexual a menor de edad en agravio de la menor de iniciales S.R.H.O., a quince años de pena privativa de la libertad, que

con el descuento de carcelería que viene sufriendo desde el tres de noviembre de dos mil ocho, vencerá el dos de noviembre de dos mil veintitrés.

#### **2.2.1.6. Los medios impugnatorios.**

El ordenamiento jurídico-penal formal, antes de la puesta en vigencia del nuevo CPP, proponía una regulación de los recursos impugnatorios sumamente confusa e incongruente. Estas características se relacionaban, sin duda, con la múltiple veces indicada complejidad de la legislación procesal penal nacional, con cuatro dispositivos legales en vigencia parcial (CDPP, CPP 1991, CPP 2004 y Dec. Leg. N° 124) a lo que se sumaba el necesario recurso, en esta materia a los dispositivos pertinentes del Código Procesal Civil, con sustento en la primera Disposición Complementaria y Final del Código Procesal Civil. Sin embargo, el CPP propone en su libro cuarto un tratamiento integral y coherente de los recursos impugnatorios.

El artículo 413° del CPP precisa que los recursos que pueden ser formulados contra las resoluciones judiciales son los de reposición, apelación, casación y queja. A continuación abordaremos cada uno de estos recursos impugnatorios.

Entre las garantías de la Administración de Justicia Penal se encuentra el derecho de impugnación, que se entiende comúnmente como el derecho a refutar, a contradecir y a atacar.

La impugnación se funda en la necesidad de ponerse a salvo del riesgo de la falibilidad humana del Juez, riesgo que puede materializarse en una resolución judicial que contiene errores o vicios de hecho o de derecho (vicio in iudicando en los hechos y vicio in iudicando en el derecho) o interpretaciones erróneas, que en suma implican

una resolución injusta en sentido objetivo o subjetivo. Es un derecho procesal en tanto surge del proceso y se hace valer dentro de él.

#### **2.2.1.6.1. Definición.**

La impugnación es una fase más de la relación procesal. Es una etapa del proceso penal ya iniciado y que con la resolución impugnada ha concluido en su totalidad o en una etapa de su desarrollo. Quien o quienes se consideren afectados por las decisiones del Juez Penal o estén disconformes con las resoluciones jurisdiccionales podrán interponer los recursos impugnatorios que la ley les franquea (Calderón, S.F).

Los medios impugnatorios son mecanismos procesales establecidos legalmente que permiten a los sujetos legitimados procesalmente petitionar a un Juez o a su superior reexamine un acto procesal o todo un proceso que le ha causado un perjuicio, a fin de lograr que la materia cuestionada sea parcial o totalmente anulada o revocada.

Bacigalupo, Enrique (1996), en su libro *“Manual de Derecho Penal”* nos indica que el elemento central de la impugnación es la idea de reexamen o de revisión de un acto procesal, que puede estar o no contenido en una resolución judicial, o de todo un proceso, dicho reexamen lo debe solicitar el sujeto procesal legitimado que haya sufrido, a través del acto procesal cuestionado, un perjuicio, agravio, gravamen o desventaja procesal; el reexamen será efectuado ya sea por el mismo órgano jurisdiccional autor del acto procesal cuestionado o por su superior jerárquico, y este nuevo examen puede acarrear o la anulación o la revocación de dicho acto procesal.



Todo recurso impugnatorio deberá estar debidamente fundamentado con argumentos que busquen modificar la resolución y obtener otros pronunciamientos que le sea favorable.

#### **2.2.1.6.4. Características de los medios impugnatorios.**

- a) Constituyen un derecho atribuido a las partes en un proceso y en algunos casos a quienes no lo son, pero que resultan afectados por la decisión judicial. En abstracto el titular de la impugnación es la parte; en concreto, es la parte cuyo interés resulta lesionado por el sentido de la resolución.
- b) Existe una desventaja procesal, es decir, un agravio en el proceso.
- c) El agravio puede ser producido por una resolución que contiene una declaración sobre el fondo (sentencia) o sobre la forma.
- d) Va a recaer sobre lo que es materia de impugnación una decisión judicial de un órgano superior.
- e) Puede renunciarse a la impugnación, así como también es posible desistirse de la ya interpuesta. Cuando las personas del proceso se conforman con la resolución judicial, se tiene una renuncia implícita al ejercicio del derecho de impugnar. Leone califica a la renuncia como la “preventiva”, es decir, producida antes de su ejercicio. Distinto es el caso de la impugnación que ya fue planteada; en este caso, la parte que desea desistirse debe presentar un escrito con firma legalizada. Tanto la renuncia como el desistimiento pueden ser parciales, es decir, referirse a parte de la resolución o totales, comprender toda ella.

#### **2.2.1.6.3. Elementos de los medios impugnatorios.**

- ❖ **El objeto impugnable**, que son los actos procesales susceptibles de ser revocados, modificados, sustituidos o anulados. Los actos procesales pueden o no estar contenidos en resoluciones (decretos, autos y sentencias).
- ❖ **Los sujetos impugnantes**, que son aquellos a quienes asiste el derecho de impugnar, los sujetos procesales (inculpado, parte civil, Ministerio Público, tercero civilmente responsable) o terceros que tengan interés directo.

#### **2.2.1.6.4. Los medios impugnatorios y su fundamento.**

No es otro que el reconocimiento de la falibilidad humana. Esto es, se considera que como los jueces pueden errar al aplicar o interpretar la ley procesal o materiales conveniente que las partes tengan la posibilidad de solicitar, en el propio proceso, que la resolución dictada sea modificada, bien por el mismo órgano jurisdiccional que la dictó para las resoluciones más simples-bien por un órgano superior normalmente más experimentado, y en actuación generalmente colegiada, como garantía de una mayor ponderación para los supuestos de garantía de una mayor ponderación para los supuestos de resoluciones más complejas y en asuntos más graves.

#### **2.2.1.6.6. Clasificación de los medios impugnatorios.**

*Según el conocimiento de la causa se transfiera o no el superior inmediato.*

- ❖ **Devolutivos:** El conocimiento del proceso se transfiere al superior inmediato.
- ❖ **No devolutivos:** No existe desprendimiento de la competencia. El Juez que expidió la decisión cuestionada resuelve la impugnación planteada.

*Según las causas que los originan:*

- ❖ **Ordinarios:** Son aquellos que proceden por cualquier causal o error que la norma no establece en forma taxativa. Guasp señala que tienen cierto carácter de normalidad, tanto por la facilidad de su admisión como por el poder que tiene el órgano jurisdiccional encargado de resolverlo.
- ❖ **Extraordinarios:** Son aquellos que proceden por causas taxativamente establecidas. El órgano jurisdiccional está limitado a pronunciarse sobre los motivos que determinaron la impugnación.

*Según sus efectos:*

- **Con efecto suspensivo:** La resolución impugnada deja de producir sus efectos, se suspende su eficacia.
- **Sin efecto suspensivo:** La resolución se ejecuta a pesar de haber sido cuestionada.
- **Con efecto extensivo:** La impugnación puede favorecer a otros procesados que no cuestionaron lo decidido.

Los recursos en el Código de Procedimientos Penales son: la apelación, la nulidad, y la queja. Todos los indicados son medios ordinarios y su interposición suspende los efectos de la sentencia. La consulta no es un medio impugnatorio, pero tiene efectos procesales análogos a la apelación.

El nuevo Código Procesal Penal del 2004 tiene en este tema una mejor sistematización y técnica legislativa.

Tiene un capítulo dedicado a las disposiciones generales aplicables a todos los medios impugnatorios y luego se avoca a cada uno de ellos en particular, siendo los siguientes recursos de reposición, recurso de apelación, recurso de casación y recurso de queja.

#### **2.2.1.6.6. El proceso penal y sus medios de impugnación.**

##### **2.2.1.6.6.1. Recurso de apelación.**

###### **A. Definición.**

Al concluir la lectura de la sentencia, el juzgador preguntará a quien corresponda si interpone recurso de apelación, no es necesario que en ese acto fundamente el recurso. También puede reservarse la decisión de impugnación, sin embargo para los acusados no concurrente a la audiencia, el plazo empieza a correr desde el día siguiente de la notificación en su domicilio procesal.

Si se trata de una sentencia emitida conforme a lo previsto en el artículo 448, el recurso se interpondrá en el mismo acto de lectura. No es necesaria su formalización por escrito. En caso el acusado no concurra a la audiencia de lectura, rige el literal c) del inciso 1 del artículo 414. La sala penal superior, recibido el cuaderno de apelación, comunicará a las partes que pueden ofrecer medios probatorios en el plazo de tres días.

###### **B. Requisitos de admisibilidad del recurso de apelación.**

La admisión a trámite del recurso de apelación está sujeta a la satisfacción de los requisitos de plazo y forma legal establecidos por el Código Procesal Penal que deberán ser verificados por el Juez que emitió la resolución impugnada, conforme al

artículo 405.3° del CPP, sin perjuicio del control que realiza posteriormente la superior Sala Penal.

En relación al plazo legal, este se encuentra indicado en el artículo 414° del CPP y se encuentra diferenciado en función a la clase de resolución judicial que es objeto de impugnación, así, el plazo para la apelación de sentencias es de cinco días y para los autos interlocutorios es de tres días desde el día siguiente a la notificación de la resolución.

Es necesario realizar algunas precisiones en torno a la forma en que debe ser computado el plazo para la interposición del recurso. Conforme precisa el artículo 401° del CPP, tras culminarse el acto de lectura de sentencia se pregunta a los sujetos procesales si interponen recurso de apelación quienes podrán interponer recurso impugnatorio en ese momento, sin necesidad de fundamentarlo inmediatamente, o reservarse el derecho de interponer el mismo por el término antes indicado de cinco días. En caso de sujetos procesales que no hayan concurrido a la audiencia de lectura de sentencia, el plazo comenzará a ser computado desde el día siguiente de producida la notificación.

Se tiene de la Resolución Administrativa N° 112-2003-CE-PJ publicada el 25 de Setiembre del 2003, establece dos posibilidades para la resolución de los recursos de apelación en un proceso sumerio:

- ✓ Será resuelto por el Pleno de la Sala Penal Superior cuando: a) El delito materia del proceso está sancionado con pena privativa de libertad superior a seis años, b) En las causas que están comprendidas más de tres personas, sin contar con

los reos ausentes y c) En los casos de pluralidad de hechos delictivos imputables.

- ✓ En los demás casos, las apelaciones serán resueltas por uno de los miembros de la Sala Penal, como Tribunal Unipersonal, asignándoles a los Presidentes de Sala la responsabilidad de distribuir las causas.

La razón de esta disposición se encuentra en que un alto porcentaje de los procesos penales se rige por el Decreto Legislativo N° 124, además, son insuficientes el número de Salas Penales en cada Distrito Judicial y a falta de recursos para crear órganos jurisdiccionales, se tuvo que tomar esta medida urgente para solucionar la congestión procesal.

### **C. Trámite del recurso de apelación.**

Una vez verificado el cumplimiento de los requisitos de admisibilidad por parte del juez que emitió la resolución impugnada y, como consecuencia de ello, haberse admitido a trámite el recurso, corresponde poner en conocimiento de las partes procesales, a través de la notificación respectiva, luego de lo cual se procede a la elevación de los autos a la sala penal superior respectiva.

#### **2.2.1.6.6.2. Recurso de reposición.**

##### **A. Definición.**

Del mismo modo, la parte final del artículo 415.1° del CPP señala que durante el juzgamiento el recurso de reposición puede formularse contra todo tipo de resolución,

con excepción de la resolución final, cualquiera sea la forma que adopte esta última (sobreseimiento, sentencia absolutoria, sentencia condenatoria).

### **B. Objeto del recurso de reposición.**

La existencia de este tipo de recurso se justifica en razones de estricta economía procesal. Es lógico, ya que existen supuestos en los que el recurso a la doble instancia resulta absolutamente innecesario, por lo que se permite al propio órgano jurisdiccional corregir el decreto expedido.

### **C. Requisitos de admisibilidad del recurso de reposición.**

Los requisitos de admisibilidad del recurso de reposición pueden distinguirse conforme al objeto de la impugnación: decretos y resoluciones, no finales, emitidas durante el juicio oral.

En el caso de recursos de reposición contra decretos debe reconocerse dos exigencias de admisibilidad: interposición del recurso dentro del plazo legal y satisfaciendo la forma legal. En relación al plazo, de dos días hábiles después de notificada la resolución, conforme indicación del artículo 414° del CPP; en relación a la forma legal del recurso, este debe ser interpuesto por escrito (artículos 405° y 415.2° del CPP), precisándolos ámbitos de la resolución que son objeto de cuestionamiento, la identificación de la pretensión concreta, así como indicar la fundamentación fáctica y legal en que se apoya el recurso impugnatorio.

En el caso de recurso de reposición formulada contra resoluciones no finales emitidas durante el juicio oral, aunque los requisitos son similares el contenido de los mismos es diverso.

El plazo de interposición del recurso de reposición es el momento de conocimiento del mismo, esto es, inmediatamente producido el acto procesal o decisión judicial cuestionada.

En este caso, conforme puede advertirse, no funcionaría el plazo de dos días previsto por el artículo 414° del CPP.

#### **D. Trámite del recurso de reposición.**

Nuevamente resulta pertinente establecer una distinción entre tres supuestos: la reposición resuelta liminar, la reposición contra decretos y la reposición contra resoluciones no finales emitidas durante el juicio oral.

- *Reposición resuelta liminarmente:* El artículo 415.2° del CPP reconoce la posibilidad de resolver inmediatamente el recurso de reposición formulado, tanto contra decretos como contra resoluciones no finales expedidas durante el juicio oral. Para esto resultará necesario, por un lado, que el vicio o error que sirve de base para la petición de reposición sea evidente o, por otro lado, que la admisibilidad o improcedencia del recurso sea notoria. Esto justifica la aceptación o rechazo liminar del pedido de reposición, sin correr traslado a las partes procesales.
- *La reposición contra decretos:* Interpuesto el recurso de reconsideración contra un decreto y verificada su admisibilidad, corresponde, siempre que lo considere necesario el Juez, correr traslado del recurso a las partes procesales por el plazo de dos días, debiendo resolver inmediatamente después, exista contestación o no.



- *La reposición contra resoluciones no finales emitidas durante el juicio oral:*  
Una vez interpuesto el recurso y verificada su admisibilidad por el juez, corresponderá que aquel resuelva el mismo en ese mismo acto sin suspender la audiencia, conforme prevé el art. 415. 1º del CPP. Sin embargo, en tanto resulte necesario, el juez podrá correr traslado inmediato del recurso de reposición a las partes procesales siempre que ello no afecte el cumplimiento de la obligación de resolver el recurso inmediatamente sin suspender la audiencia.

#### **2.2.1.6.6.3. Recurso de queja.**

##### **A. Definición.**

Monton Redondo, puede decirse respecto al recurso de queja que “No se recurre contra una resolución judicial por considerarla gravosa en su fondo o forma, sino contra el agravio que se estima causado por la postura del órgano que la dictó, impidiendo que sea objeto de un auténtico recurso.

En suma, el recurso de queja de derecho procede contra las resoluciones que declarar inadmisibles el recurso de apelación, por parte del juez, como el recurso de casación, por parte de la Sala Penal Superior.

Según la doctrina en derecho se tiene que, el cumplimiento de la observancia formal de los recursos se da en todas las instancias, así tenemos que en el Recurso de Queja (N.C.P.P.) N° 217-2012-CANETE, de fecha 04-03-2013, su fundamento tercero señaló lo siguiente: “*Que, es del caso anotar, que el Tribunal Superior se encuentra facultado para realizar el juicio de admisibilidad del recurso de casación de conformidad con el inciso dos del artículo cuatrocientos treinta del Código Procesal*

*Penal y examinará, entre otros presupuestos, si la resolución recurrida es pasible de ser cuestionada a través de ese recurso, si el sujeto procesal que recurre se encuentra autorizado para hacerlo, si tiene interés jurídico en la impugnación, y si concurren los presupuestos formales de modo, lugar, tiempo y motivación que debe cumplir el acto de interposición del recurso; que, en tal sentido, su actuación en el trámite de admisibilidad se restringe solo a las verificaciones formales para la procedencia del recurso, que si el juicio de admisibilidad de la Sala Penal Superior es negativo, el artículo cuatrocientos treinta y siete del referido código permite al perjudicado interponer recurso de queja de derecho (...) para que el Tribunal Supremo revise la decisión del inferior respecto de la admisibilidad del recurso de casación de conformidad con las disposiciones procesales establecidas en las normas correspondientes y de esa manera pueda lograr la concesión del recurso, si es que fue indebidamente denegado”.*

#### **B. Causales de interposición del recurso de queja de derecho.**

Aunque la sección VI del libro IV del CPP no señala expresamente las causales para la interposición del recurso de queja de derecho, puede deducirse que la causal de interposición del recurso de queja de derecho es la infracción de las disposiciones legales que establecen las condiciones para la admisión del recurso de apelación y del recurso de casación.

#### **C. Requisitos de admisibilidad del recurso de queja de derecho.**

Dentro de los requisitos de admisibilidad del recurso de queja de derecho se encuentra, en primer lugar, la interposición del mismo dentro del plazo legal previsto en el artículo 414° del CPP (tres días); en segundo lugar, adjuntar al recurso los recaudos indicados

en el artículo 438.1° del CPP; y en tercer lugar, el cumplimiento de las formalidades generales previstas en el artículo 405° del CPP.

#### **D. Trámite del recurso de queja de derecho.**

El recurso de queja de derecho se interpone conforme precisa al artículo 437.3° del CPP, ante el órgano superior del que denegó el recurso: si se trata de un recurso de queja de derecho interpuesto por denegatoria del recurso de casación, se interpondrá ante la Sala Penal de la Corte Suprema.

#### **2.2.1.6.6.4. Recurso de casación.**

##### **A. Definición.**

El recurso de casación constituye uno de las más importantes novedades introducidas por el CPP. Se trata de un recurso excepcional y de contención de las más graves infracciones al debido proceso.

Conforme a lo dispuesto por el artículo 427° del CPP, el recurso de casación procede contra las sentencias definitivas, los autos de sobreseimiento, y los autos que pongan fin al procedimiento, extingan la acción penal o la pena o denieguen la extinción, conmutación, reserva o suspensión de la pena, expedidos en apelación por las Salas Penales Superiores.

##### **B. Causales de interposición del recurso de casación.**

Las causales para la interposición del recurso de casación se encuentran taxativamente indicadas en el artículo 429° del CPP. Estas son la siguiente:

- ✓ *Inobservancia de garantías constitucionales de orden procesal o material, o su debida o errónea aplicación (artículo 429.1° del CPP).* Esta causal comprende no solo los supuestos de no aplicación de garantías materiales (inobservancia) y procesales de entidad constitucional, sino su aplicación incorrecta por inexacta comprensión de los alcances de aquellas.
- ✓ *Inobservancia de normas procesales sancionadas con nulidad (artículo 429.2° del CPP).* El auto o sentencia impugnados son expedidos sin tomar en consideraciones dispositivos de orden procesal cuya inobservancia es sancionada por la ley con la nulidad absoluta.
- ✓ *Indebida aplicación, errónea interpretación o falta de aplicación de la ley penal o de normas jurídicas necesarias para su aplicación (artículo 429.3° del CPP).* Esta causal está circunscrita a las normas penales de carácter cuando se aplica una norma penal material que no debe ser aplicada en el caso concreto (indebida aplicación), cuando se ha proporcionado a dicha norma penal un contenido incorrecto (errónea interpretación) o cuando no se ha aplicado una norma penal (falta de aplicación).
- ✓ *Falta o manifiesta ilogicidad de la motivación que resulta del propio tenor del auto o resolución (artículo 429.4° del CPP).* Esta causal se encuentra referida a los supuestos en que el auto o sentencia impugnada carece de motivación o la contenida en el mismo es carente de lógica.
- *Alejamiento de la doctrina jurisprudencial establecida por la Corte Suprema o el Tribunal Constitucional (artículo 429.5° del CPP).* El recurso de casación puede ser interpuesto cuando el auto o sentencia afectan a seguridad jurídica

mediante el apartamiento de los desarrollos de la doctrina jurisprudencial de la Corte Suprema o del Tribunal Constitucional.

### **C. Requisitos de admisibilidad del recurso de casación.**

La efectiva tramitación del recurso de casación supone, como paso inicial, la verificación de los requisitos de admisibilidad de este recurso, indicados en el artículo 428° del CPP. Esta verificación de los requisitos de admisibilidad es realizada, en un primer momento, por la Sala Penal de la Corte Suprema. En ese contexto, debe descartarse que la primera verificación de los requisitos de admisibilidad, desarrollada por la Sala Penal Superior, es menos compleja que la desarrollada en segunda oportunidad por la Sala Penal de la Corte Suprema.

#### **a. Trámite del recurso de casación.**

- *Presentación y filtro de admisibilidad:* El trámite correspondiente al recurso de casación se inicia con la interposición del recurso, el que debe ajustarse a las características descritas en el artículo 430° del CPP; indicación separada de las causales de nulidad invocada, cita precisa de los preceptos legales cuya errónea aplicación o inobservancia se invoca, fundamentación doctrinal o legal que sustente la pretensión de la aplicación que se pretende.

Es necesario, en el caso de que se recurra al recurso de casación con el propósito de que la Sala Penal de la Corte Suprema desarrolle doctrina jurisprudencial, que el recurso contenga la expresión de los motivos que

justifican el desarrollo de la doctrina jurisprudencial pretendida (inciso 3° del artículo 430° del CPP).

- *Audiencia y casación y actos de preparación de la misma:* Superada esta fase, los autos, son puestos a disposición de las partes procesales por el término de diez días a fin de que los que tengan interés puedan revisarlos o presentar alegatos ampliatorios. Vencido el término antes indicado corresponde a la Sala Penal de la Corte Suprema señalar día y hora para la realización de la audiencia de casación, para lo cual se citará a las partes apersonadas en autos.

La instalación de la audiencia se producirá con la concurrencia de las partes que asistan a la misma. Conviene, sin embargo, precisar que la inconcurrencia del representante del Ministerio Público o del abogado defensor son sancionadas con la declaración de inadmisibilidad del recurso cuando son éstas las partes recurrentes (artículo 431.2° del CPP).

#### **2.2.1.6.7. Los medios impugnatorios en el proceso materia de estudio.**

El expediente N° 185-2005, materia de investigación el imputado E.A.C.R., presenta recurso de nulidad con fecha 26 de marzo del 2009 cuyos fundamentos fueron:

**Primero:** Que, de acuerdo al auto de enjuiciamiento se me viene imputando la comisión del delito contra la Libertad Sexual, violación de menor de edad, en agravio de la menor de iniciales S.R.H.O., de 17 años de edad, ya que con fecha 30 de Agosto del 2007, en horas de la noche, cuando la menor se dirigía a su domicilio a la altura del Mercadillo de San Vicente de Cañete, para luego llevarla a la Urb. San Agustín en donde la obligo a mantener relaciones sexuales, tal como se describe en el

reconocimiento médico que obra en autos, por estas razones, el Juzgado Penal de Cañete, dispuso mi detención e internamiento en el penal de Cañete. Que desde la etapa policial ha reconocido haber mantenido relaciones sexuales con la agraviada por ser enamorada, sin embargo al inicio del proceso se había solicitado la conclusión anticipada del proceso por confesión sincera, sin embargo se la ha impuesto una pena excesiva, quince años de pena privativa a la efectiva, por lo que al estar en desacuerdo estamos recurriendo a la Corte Suprema de Justicia estamos seguros que el Superior jerárquico lo rebajará la pena impuesta de acuerdo a los principios de proporcionalidad y razonabilidad.

**Segundo:** Que, se hace necesario remarcar que al momento de emitirse la correspondiente sentencia no se ha previsto el Principio de Proporcionalidad de la pena, señalada por el art. VIII del Código Penal vigente, efectivamente que, a pesar de haber aceptado los cargos, se le ha impuesto la pena de quince años de pena privativa a la libertad. Así mismo se hace necesario precisar que de acuerdo a las diferentes jurisprudencias vinculatorias, se ha señalado que para la imposición de una sentencia condenatoria, el Juzgado debe tener la certeza de la comisión del delito, así como la responsabilidad penal del imputado, en el presente caso la defensa solicito la conclusión de proceso por confesión sincera, pero lo hizo con la finalidad de abreviar el plazo de juzgamiento.

**Tercero:** Que, el Principio de Proporcionalidad de las penas debe tenerse en cuenta el primer lugar a la importancia del bien jurídico dañado, en el presente caso, no se pretende señalar que la indemnidad sexual, sea de menor o mayor importancia, sino que la razonabilidad señala por la defensa, está en relación al número de años impuesta,

y que evidentemente debe tenerse en cuenta al momento de revisarse este proceso, más aun si tengo la condición de agente primario de la comisión de este delito.

## **2.2.2. Instituciones Jurídicas con respecto a las sentencias del expediente N° 185-2005 sobre el delito de Violación Sexual a menor de edad.**

### **2.2.2.1. Delito materia de investigación.**

Los hechos evidenciados en el expediente materia de investigación respecto a la calidad de las sentencias de primera y segunda instancia en el expediente N° 185-2008 por el delito contra la Libertad Sexual-Violación sexual a menor de edad, correspondiente al Distrito Judicial de Cañete, 2018.

#### **2.2.2.1.1. El delito de violación sexual.**

##### **b. Definición.**

El tratadista Torres Tópaga, con respecto al delito de violación plantea que “Son los que sancionan las vulneraciones a este bien jurídico, al prever comportamientos que van en contravía de ese derecho de las personas de disponer de su cuerpo con fines erótico sexuales, ya que al utilizar medios coercitivos que impiden el libre ejercicio del derecho para aceptar o rechazar cualquier tipo de actividad sexual se invade la órbita de protección de ese bien jurídico cuyo referente constitucional son...”

Asimismo el penalista Cancino Moreno nos indica que “Algunos doctrinantes han sostenido que el delito de violencia carnal sólo puede realizarlo el hombre, como que es él quien está en condiciones biológicas de llevar a efecto el acceso. Pero la moderna corriente jurisprudencial, mayoritaria, afirma que el término “acceso carnal” debe



entenderse como concúbito o ayuntamiento sexual, de tal suerte que también puede la mujer someter mediante la violencia a un hombre. La violencia puede ser física o moral.

Castillo Gonzales, Francisco (1976) en su libro *“Sobre las tribulaciones del bien jurídico objeto de protección en los delitos contra la libertad sexual”*, nos refiere que no es necesario para la estructuración plena del delito el que se produzca el acceso completo, ni que se realice la eyaculación, como que basta la introducción aún incompleta del órgano viril en los órganos de la víctima”.

Por consiguiente, para el médico legista Achaval, Alfredo “...hay situaciones en donde la defensa, pudiendo ser manifiesta y evidente, ha cedido rápidamente por el temor a la misma o mayor violencia, a los malos tratos o a las amenazas de graves daños, de modo que sin pedir heroínas frente a colosos de fuerza, podemos decir que esta violación se ha producido forzando la defensa, de lo cual resulta un acceso carnal de consentimiento forzado que constituye violación”.

### **c. Regulación.**

El delito de violación sexual a menor de edad en nuestra legislación peruana está establecido en el art. 173° del Código Penal, conteniendo que: *“El que tiene acceso carnal por vía vaginal, anal o bucal o realiza otros actos análogos introduciendo objetos o partes del cuerpo por algunas de las dos primeras vías, con un menor de edad, será reprimido con las siguientes penas privativas de libertad”*:

1. Si la víctima tiene menos de diez años de edad, la pena será de cadena perpetua.

2. Si la víctima tiene entre diez años de edad y menos de catorce, la pena será menor de treinta años, ni mayor de treinta y cinco.
3. Si la víctima tiene entre catorce años de edad y menos de dieciocho, la pena será no menor de veinticinco ni mayor de treinta años.

Si el agente tuviere cualquier posición, cargo o vínculo familiar que le dé particularidad autoridad sobre la víctima o le impulse a depositar en él su confianza, la pena para los sucesos previstos en los incisos 2 y 3, será de cadena perpetua.

#### **2.2.2.1.2. Tipicidad objetiva del delito de violación sexual.**

##### **A. Definición.**

Dentro del nomen juris de “*Delitos contra la libertad sexual de menor de edad*”, en el artículo 173° del Código Penal se regula el hecho punible conocido como “*Violación sexual a menor de edad*”, pero que actualmente debería denominarse como en la legislación española “*acceso carnal sexual*”, el mismo que de acuerdo a la modificatoria efectuada por la Ley N° 28251 del 08-06-2004, y que luego con la modificación punitiva de la ley 28704.

##### **B. Verbo tipo o conducta ilícita.**

Con relación a este punto hemos de indicar que la figura delictiva de violación carnal está conformada por una sola conducta ilícita o verbo tipo, mismo que consiste en sostener acceso carnal en forma violenta, con personas de uno u otro sexo. Sin embargo, este acceso carnal puede llevarse a cabo de diversas maneras, entre las que podemos mencionar: utilizando los órganos genitales ya sea del hombre o la mujer,

haberse acceder carnalmente; mediante prácticas sexuales orales; introducir cualquier objeto o parte del cuerpo no genital en el ano o la vagina. Todas esas formas de acceder carnalmente a una persona tienen una característica común y es que sea a través de la violencia.

Aunque en el apartado referente a la definición según la doctrina, planteamos algunas consideraciones para el término violencia; es necesario señalar que mediante la Ley mediante la cual se adopta medidas de prevención contra la violencia en las mujeres y reforma el código penal para tipificar el feminicidio y sancionar los hechos de violencia contra la mujer, esta ley contempla algunas consideraciones legales que hay que tomar en cuenta que: Al tratar de interpretar la norma legal en comento, nos damos cuenta que para la expresión violencia física, el legislador, asimila la misma no solamente a la agresión corporal, es decir, el utilizar exclusivamente el cuerpo humano para agredir sino también se refiere al acto de violencia en el cual el sujeto activo utiliza cualquier instrumento que le ayude a someter a su víctima para ultrajarla sexualmente, inclusive hacer referencia a la palabra sustancia. Esto quiere decir que el victimario puede conocer a su víctima, invitarla a cenar, bailar o una fiesta en la que asistan amigos en común y aplicarle cualquier tipo de droga en la bebida, que ocasione que ésta pierda el conocimiento o su capacidad para resistir a cualquier clase de acto.

#### **2.2.2.1.3. Tipicidad Subjetiva del Delito de Violación sexual.**

En este punto observaremos en qué forma, considera el legislador, pueden realizarse los actos idóneos que conforman este tipo penal. Pero no sin antes establecer la importancia de identificar el enfoque jurídico del Código Penal.

Cabe decir que *“Para que una conducta sea considerada delito debe sr realizada con dolo, salvo los casos de culpa previstos por este Código. La causalidad, por sí sola, no basta para la imputación jurídica del resultado”*. Sin embargo, aunque somos partidarios del enfoque causalista, consideramos que la figura delictiva de violación sexual solamente puede realizarse con dolo, ya que una característica fundamental para que este comportamiento se lleve a cabo es que por parte del sujeto activo exista violencia o intimidación; y, esto sólo es posible cuando la persona está consciente de su actuar no solamente contra la normativa jurídica, sino también contra principios religiosos, espirituales, la moral y las buenas costumbres. Inclusive en las modalidades agravadas de este delito implica, la existencia de un querer, una voluntad sin vicios en su actuar delictivo por parte del sujeto activo.

#### **2.2.2.1.5. Bien jurídico del Delito de Violación sexual.**

El bien jurídico tutelado en el delito de Violación Sexual es el derecho humano fundamental de poder decidir libremente con qué persona humana sostener relaciones sexuales y, por ende, sin ser obligada a ello. Este derecho se deriva del artículo 3 de la Declaración Universal de los Derechos Humanos, que establece: *“Todo individuo tiene derecho a la vida, a la libertad y a la seguridad de su persona”*.

Por su parte, Orts Berenguer plantea que: *“La libertad sexual ha sido entendida, en términos sencillos, como el derecho a disponer de su cuerpo para fines erótico sexuales como a bien tenga su titular, lo que implica realizar o abstenerse de cualquier tipo de práctica que lo satisfaga desde su órbita.*

En esta definición se aprecian dos aspectos: uno dinámico positivo, facultad de disponer del propio cuerpo; otro estático pasivo, la posibilidad de repeler los ataques de índole sexual que puedan producirse”.

Lo antes expuesto deja manifiesto que toda persona humana tiene el derecho de decidir primero si desea o no tener vida sexual, después cómo la quiere tener y con quién desea tenerla. Todo esto en su conjunto constituye el derecho a la libertad sexual con la cual nacen los seres humanos y, además, esta conforma un aspecto de la salud sexual.

#### **2.2.2.1.5. Culpabilidad en el delito de violación sexual.**

La conducta típica de acceso sexual no concurre alguna causa de justificación, el operador jurídico entrara al análisis para determinar si la conducta típica y antijurídica puede ser atribuida a su autor.

En esta etapa tendrá que verificarse si al momento de actuar el agente era imputable, es decir mayor de 18 años y no sufriera de anomalía psíquica que le haga inimputable.

También se verificará si el agente, al momento de exteriorizar su conducta de acceso carnal sexual, conocía la antijuridicidad de esta, es decir, se verificará si sabía que dicho acto estaba prohibido por ser contrario al derecho.

#### **2.2.2.1.6. El delito de violación sexual y sus grados de desarrollo.**

Se consuma con el acceso carnal, en cualquiera de las vías descritas en el tipo base, hay consumación aun cuando no se logre la cabal introducción del pene por la inmadurez del órgano sexual del ofendido (Alonso Raúl Peña Cabrera Freyre 2013, pag.777).

### **2.3. Marco conceptual.**

**Abuso:** La inclusión del adverbio “abusivamente” sirve como nexo entre la acción delictiva y los medios comisivos, que son los mismos que los de la violación y del estupro, naturalmente con la diferencia de penalidades derivada de la ausencia en este delito del acceso carnal. Se entiende de esta forma mantener una estricta correspondencia con el sistema de punibilidad del acceso carnal. (Cancio Melia, Manuel (1999). “Los delitos de agresiones sexuales, abusos sexuales y acoso sexual en el nuevo Código Penal Español”, en Revista Peruana de Ciencias Penales, N° 7-8, marzo, Lima.)

**Acoso sexual laboral:** Se encuentra la figura de acoso sexual laboral que, a iniciativa de algunos diputados se pretendió tipificar en forma separada, entendiendo por tal la conducta en que incurre quien abusando de la autoridad que le confiere su función o empleo pretende mediante amenazas o presiones indebidas, obtener prestaciones sexuales de otra persona ligada por vínculos laborales. (Cancio Melia, Manuel (2002). “Las infracciones de violación de la libertad sexual, proxenetismo y ofensas al pudor público en Derecho Penal Peruano”, en revista Peruana de Ciencias Penales, N°11, Setiembre, Lima.)

**Agresión sexual:** El bien jurídico tutelado es la indemnidad o intangibilidad sexual, cuando el sujeto pasivo carece de las condiciones para decidir sobre su libertad en tal ámbito, siendo así nuestro ordenamiento jurídico protege a las personas menores de catorce años. (Caro Coria, Dino Carlos y San Martín Castro, César (2000). “Delitos contra la libertad e indemnidad sexuales”. Aspectos penales y procesales, Grijley, Lima.)

**Afectación psicológica:** Evidentemente, al existir consentimiento, aun cuando sea

presunto, no es razonable concluir que la relación sexual ha generado daño o perjuicio psicológico irreparable al sujeto pasivo. (Castillo Gonzales, Francisco (1976). “Observaciones sobre el delito de violación, en Revista de Ciencias jurídicas, N° 29, San José de Costa Rica.)

**Actos contra el pudor:** El que, sin propósito de tener acceso carnal, con violencia o grave amenaza, realiza sobre una persona u obliga a ésta a efectuar sobre sí misma o sobre tercero, tocamientos indebidos en sus partes íntimas o actos libidinosos. (Cerezo Mir, José (2004). Curso de Derecho Penal español. Parte General, T.II, 6ta edición, Tecnos, Madrid.)

**Amenaza grave:** Consiste en el anuncio de un mal o perjuicio inminente para la víctima, cuya finalidad es intimidarla y se someta a un contexto sexual determinado. No es necesario que la amenaza sea invencible, sino meramente idónea o eficaz. La amenaza es una violencia psicológica que naturalmente origina intimidación en aquel que la sufre. Su instrumento no es el despliegue de una energía física sobre el sujeto pasivo, sino el anuncio de un mal. La amenaza o promesa directa de un mal futuro puede hacerse por escrito, en forma oral o cualquier acto que lo signifique. (Chocano Rodríguez Reiner (1994). “La violación sexual y los actos contra el pudor del menor”, en Revista Peruana de Ciencias Penales, N° 4, Lima.)

**Acto sexual:** Es el acceso carnal puede ser tanto por vía vaginal, anal o bucal, o mediante la realización de otros actos análogos como la introducción de objetos o partes del cuerpo por la cavidad vaginal o anal del sujeto pasivo. (Cerezo Mir, José (2004). Curso de Derecho Penal español. Parte General, T.II, 6ta edición, Tecnos, Madrid.)

**Acceso carnal:** Es la Penetración del miembro viril por la vía anal, vaginal u oral, así

como la penetración vaginal o anal de cualquier otra parte del cuerpo humano u otro objeto. (Cerezo Mir, José (2004). Curso de Derecho Penal español. Parte General, T.II, 6ta edición, Tecnos, Madrid.)

**Apelación:** Es el medio impugnatorio tradicional y más conocido. Al concluir la lectura de la sentencia, el juzgador preguntará a quien corresponda si interpone recurso de apelación, no es necesario que en ese acto fundamente el recurso. También puede reservarse la decisión de impugnación, sin embargo para los acusados no concurrente a la audiencia, el plazo empieza a correr desde el día siguiente de la notificación en su domicilio procesal (Castillo Gonzales, Francisco (1976). “Observaciones sobre el delito de violación, en Revista de Ciencias jurídicas, N° 29, San José de Costa Rica).

**Error de tipo:** Cuando el agente actuando con las previsiones del caso se hubiera dado cuenta de su error, aquí se elimina el dolo, pero subsiste la culpa y será sancionada como un delito culposo si está contemplado en el Código Penal, a esto se le llama error vencible, o en su defecto, cuando a pesar de ello, no se hubiese dado cuenta de su error, aquí el agente queda exento de responsabilidad, pues se elimina tanto el dolo como la culpa, entendiéndose esta situación como error invencible (Castillo Gonzales, Francisco (1976). “Observaciones sobre el delito de violación, en Revista de Ciencias jurídicas, N° 29, San José de Costa Rica.)

**Indemnidad sexual:** Entendida como el libre desarrollo sexual y psicológico, protegiendo el libre desarrollo de la personalidad de la menor, sin producir alteraciones en su equilibrio psíquico futuro. (Cancio Melia, Manuel (2002). “Las infracciones de violación de la libertad sexual, proxenetismo y ofensas al pudor público en Derecho Penal Peruano”, en revista Peruana de Ciencias Penales, N°11, Setiembre, Lima.)

**Intimidación:** Se refiere a la amenaza de un mal grave constitutivo de un delito o al



menos se configure como delito, salvo que el mal, objeto de la amenaza, sea violencia corporal. Esta posición es restringida. Para evaluar y analizar el delito de acceso carnal, desde el principio, debe tenerse en cuenta el problema de la causalidad entre la acción intimidante y el acto sexual o análogo, la personalidad, la constitución física y las circunstancias que rodean al sujeto pasivo. (Cerezo Mir, José (2004). Curso de Derecho Penal español. Parte General, T.II, 6ta edición, Tecnos, Madrid.)

**Libertad sexual:** Es la facultad que tiene una persona para elegir realizar o no actividades sexuales, en el caso concreto se protege específicamente el pudor del menor agraviado. (Cancio Melia, Manuel (2002). “Las infracciones de violación de la libertad sexual, proxenetismo y ofensas al pudor público en Derecho Penal Peruano”, en revista Peruana de Ciencias Penales, N°11, Setiembre, Lima.)

**Libertad:** Como libre disposición del propio cuerpo, sin más limitaciones que el respeto a la libertad ajena; y como facultad de repeler agresiones sexuales de terceros. (Chocano Rodríguez Reiner (1994). “La violación sexual y los actos contra el pudor del menor”, en Revista Peruana de Ciencias Penales, N° 4, Lima.)

**Manipulaciones:** Es aquel que realiza el agente sobre la víctima a fin de lograr satisfacer su propia lujuria. (Cancio Melia, Manuel (1999). “Los delitos de agresiones sexuales, abusos sexuales y acoso sexual en el nuevo Código Penal Español”, en Revista Peruana de Ciencias Penales, N° 7-8, marzo, Lima.)

**Medios Impugnatorios:** Constituyen un derecho atribuido a las partes en un proceso y en algunos casos a quienes no lo son, pero que resultan afectados por la decisión judicial. En abstracto el titular de la impugnación es la parte; en concreto, es la parte cuyo interés resulta lesionado por el sentido de la resolución. (Cancio Melia, Manuel (1999). “Los delitos de agresiones sexuales, abusos sexuales y acoso sexual en el

nuevo Código Penal Español”, en Revista Peruana de Ciencias Penales, N° 7-8, marzo, Lima.)

**Motivación de sentencia:** La importancia de la motivación de la sentencia ha sido resaltada por varias sentencias del Tribunal Constitucional. *“El derecho a la debida motivación de las resoluciones judiciales es una garantía del justiciable frente a la arbitrariedad judicial y garantiza que las resoluciones no se encuentren justificadas en el mero capricho de los magistrados sino en datos objetivos que proporciona el ordenamiento jurídico o los que se derivan del caso”*.

**Objetos:** En el tema de violación sexual, se entiende por objetos todos aquellos elementos materiales, inanimados o inanes cuya utilización conlleva una inequívoca connotación sexual (botellas, palos, bastones, fierros, tubérculos, etc.). (Caro Coria, Dino Carlos (1999). “Problemas de interpretación judicial en los delitos contra la libertad e indemnidad sexuales”, en Cátedra. Espíritu del Derecho, Año III, N° 5, diciembre, Lima.)

**Partes del cuerpo:** En el tema de violación sexual, se entiende a todas aquellas partes del cuerpo humano que fácilmente pueden ser utilizadas por el agente como elementos sustitutivos del miembro viril para acceder a la víctima: los dedos, la mano completa, la lengua, etc. (Caro Coria, Dino Carlos (1999). “Problemas de interpretación judicial en los delitos contra la libertad e indemnidad sexuales”, en Cátedra. Espíritu del Derecho, Año III, N° 5, diciembre, Lima.)

**Parte resolutive:** Es la etapa donde contiene el fallo sobre la culpabilidad o no culpabilidad del imputado, así como las consecuencias legales; determinándose el alcance de la cosa juzgada, es decir, es la base para la ejecución de la sentencia en el caso de la condena.

**Pericia antropológica:** Es obligatoria e imprescindible, en todos los casos, para decidir la aplicación del artículo 15° del Código Penal, el órgano jurisdiccional debe además supervisar que la pericia sea practicada por un profesional idóneo y con experiencia acreditada en la materia, debiendo centrarse en el origen de la costumbre invocada y en su validez actual, procurando auscultar la presencia de vetas de ilustración en el entorno cultural de los sujetos involucrados las cuales evidencian procesos de cuestionamiento o rechazo del sometimiento de menores de catorce años a prácticas sexuales tempranas. (Caro Coria, Dino Carlos (1999). “Problemas de interpretación judicial en los delitos contra la libertad e indemnidad sexuales”, en Cátedra. Espíritu del Derecho, Año III, N° 5, Diciembre, Lima.)

**Parte expositiva:** Egacal (2007) considera como requisito que la sentencia haga mención a los datos completos del expediente.

**Parte considerativa:** Egacal (2007) considera que la parte considerativa se encuentra una argumentación compleja, basada en conocimiento jurídico de orden positivo y doctrinario. Es la motivación de la sentencia, constituye una exposición unitaria y sistemática de las apreciaciones y valoraciones, realizadas por el Juez y que justifican el fallo.

**Proceso penal:** Gonzales Álvarez (1994) nos enfatiza que el Derecho Procesal Penal pertenece a derecho público y regula el ejercicio de la actividad jurisdiccional en el ámbito penal.

**Proceso penal ordinario:** Rosas, J. (2003) en su Manual de Derecho Procesal Penal define al proceso penal ordinario, según señala el artículo primero del Código de Procedimientos Penales en función al sistema penal mixto cuando sostiene que el proceso en vía penal se pueden ver las dos etapas claramente definidas, la instrucción

o investigación realizada por el Juez Penal y el Juicio llevado a cabo por la Sala Superior.

**Prueba:** La prueba es un acto de parte, ella tiene como destinatario al juez, el cual la recibe y valora o aprecia en la etapa de decisión de la causa; y también al momento de decidir la causa, el Juez se enfrenta a dos tipos de cuestiones; la quaestio iuris que refiere al derecho aplicable, y la quaestio Facti, que se reduce a establecer la verdad o falsedad de los hechos alegados por las partes. (Chocano Rodríguez Reiner (1994). “La violación sexual y los actos contra el pudor del menor”, en Revista Peruana de Ciencias Penales, N° 4, Lima.)

**Resistencia:** En el tema de violación sexual, se entiende como un elemento más del tipo penal, no obstante, la verificación de la resistencia solo sirve como un medio de prueba del acto sexual indeseado. (Chocano Rodríguez Reiner (1994). “La violación sexual y los actos contra el pudor del menor”, en Revista Peruana de Ciencias Penales, N° 4, Lima.)

**Sedución:** El que, mediante engaño tiene acceso carnal por vía vaginal, anal o bucal o introduce objetos o partes del cuerpo por alguna de las dos primeras vías, a una persona de catorce años y menos de dieciocho años será reprimido con pena privativa de libertad no menor de tres ni mayor de cinco años. (Cerezo Mir, José (2004). Curso de Derecho Penal español. Parte General, T.II, 6ta edición, Tecnos, Madrid.)

**Sentencia:** La sentencia es la conclusión lógica de la audiencia, asimismo existen otros medios no ordinarios de terminar un proceso penal, por ejemplo; autos que declaran fundadas tanto las excepciones como cuestiones previas, así como los que declaran la conclusión del proceso por muerte del encausado, etc. (Cerezo Mir, José (2004). Curso de Derecho Penal español. Parte General, T.II, 6ta edición, Tecnos, Madrid.)

**Tratamiento terapéutico:** Es una medida de seguridad, no es una pena. El condenado por delito de Violación sexual, se realiza previo examen médico o psicológico que determine su aplicación, siendo sometido a un tratamiento terapéutico a fin de facilitar su readaptación social. (Cancio Melia, Manuel (1999). “Los delitos de agresiones sexuales, abusos sexuales y acoso sexual en el nuevo Código Penal Español”, en Revista Peruana de Ciencias Penales, N° 7-8, marzo, Lima.)

**Tocamientos indebidos:** Son actos libidinosos contrarios al pudor, para dicha labor tendrá en cuenta los principios rectores del Título Preliminar del Código Penal, en especial, los de legalidad, proporcionalidad, culpabilidad y lesividad. (Chocano Rodríguez Reiner (1994). “La violación sexual y los actos contra el pudor del menor”, en Revista Peruana de Ciencias Penales, N° 4, Lima.)

**Violencia:** En el tema de violación sexual, se entiende como una energía física que desarrolla o ejerce el autor sobre la víctima, en la cual recurre al despliegue de una energía física para vencer con ella, por su poder material, la resistencia u oposición de la víctima. (Cerezo Mir, José (2004). Curso de Derecho Penal español. Parte General, T.II, 6ta edición, Tecnos, Madrid.)

**Violación:** El que tiene acceso carnal por vía vaginal, anal o bucal o realiza otros actos análogos introduciendo objetos o partes del cuerpo a otra persona. (Chocano Rodríguez Reiner (1994). “La violación sexual y los actos contra el pudor del menor”, en Revista Peruana de Ciencias Penales, N° 4, Lima.)

**Verificación de los hechos:** Roxin define la como *“El medio u objeto que proporciona al Juez el convencimiento de la existencia de un hecho”*. Conviene diferenciar medio de prueba de la prueba propiamente dicha, es decir; es el conjunto de razones y motivos que producen certeza en el Juez.

### **III. METODOLOGÍA.**

#### **3.1. Tipo y nivel de investigación.**

##### **3.1.1. Tipo de investigación:** Cuantitativo – cualitativo.

Cuantitativo: La investigación, se inicia con el planteamiento de un problema delimitado y concreto; se ocupará de aspectos específicos externos del objeto de estudio, y el marco teórico que guiará el estudio será elaborado sobre la base de la revisión de la literatura, que a su vez, facilitará la operacionalización de la variable (Hernández, Fernández & Batista, 2010).

Cualitativo: Las actividades de recolección, análisis y organización de los datos se realizarán simultáneamente (Hernández, Fernández & Batista, 2010).

##### **3.1.2. Nivel de investigación:** Exploratorio – descriptivo.

Exploratorio: porque la formulación del objetivo, evidencia que el propósito será examinar una variable poco estudiada; además, hasta el momento de la planificación de investigación, no se han encontrado estudios similares; mucho menos, con una propuesta metodológica similar. Por ello, se orientará a familiarizarse con la variable en estudio, teniendo como base la revisión de la literatura que contribuirá a resolver el problema (Hernández, Fernández & Batista, 2010).

Descriptivo: porque el procedimiento de recolección de datos, permitirá recoger información de manera independiente y conjunta, su propósito será identificar las propiedades o características de la variable (Hernández, Fernández & Batista, 2010).  
Será un examen intenso del fenómeno, bajo la permanente luz de la revisión de la

literatura, orientada a identificar, si la variable en estudio evidencia, un conjunto de características que definen su perfil (Mejía, 2004).

**3.2. Diseño de investigación:** No experimental, transversal, retrospectivo.

No experimental: porque no habrá manipulación de la variable; sino observación y análisis del contenido. El fenómeno será estudiado conforme se manifestó en su contexto natural, en consecuencia los datos reflejarán la evolución natural de los eventos, ajeno a la voluntad del investigador (Hernández, Fernández & Batista, 2010).

Retrospectivo: porque la planificación y recolección de datos se realizará de registros, de documentos (sentencias), en consecuencia no habrá participación del investigador (Hernández, Fernández & Batista, 2010). En el texto de los documentos se evidenciará el fenómeno perteneciente a una realidad pasada.

Transversal o transeccional: porque los datos pertenecerán a un fenómeno que ocurrió por única vez en el transcurso del tiempo (Supo, 2012; Hernández, Fernández & Batista, 2010). Este fenómeno, quedó plasmado en registros o documentos, que viene a ser las sentencias; por esta razón, aunque los datos se recolecten por etapas, siempre será de un mismo texto.

**3.3. Objeto de estudio y variable en estudio.**

Objeto de estudio: estará conformado por las sentencias de primera y segunda instancia, sobre Violación sexual a menor de edad existente en el expediente N°00185-2008-0-0801-JR-PE-01, del Distrito Judicial de Cañete, Cañete 2018.

Variable: la variable en estudio es, la calidad de las sentencias de primera y segunda instancia sobre Violación sexual a menor de edad. La Operacionalización de la variable se evidencia como Anexo 1.

#### **3.4. Fuente de recolección de datos.**

Será, el expediente N° 00185-2008-0-0801-JR-PE-01, del Distrito Judicial de Cañete, Cañete 2018, seleccionado, utilizando el muestreo no probabilístico por conveniencia, por cuestiones de accesibilidad (Casal, y Mateu; 2003).

#### **3.5. Procedimiento de recolección, y plan de análisis de datos.**

Se ejecutará por etapas o fases, conforme sostienen Lenise Do Prado; Quelopana Del Valle; Compean Ortiz, y Reséndiz Gonzáles (2008). Estas etapas serán:

**3.5.1. La primera etapa: abierta y exploratoria.** Será una actividad que consistirá en aproximarse gradual y reflexivamente al fenómeno, estará guiado por los objetivos de la investigación; donde cada momento de revisión y comprensión será una conquista; es decir, será un logro basado en la observación y el análisis. En esta fase se concretará, el contacto inicial con la recolección de datos.

#### **3.5.2. La segunda etapa: más sistematizada, en términos de recolección de datos.**

También, será una actividad orientada por los objetivos, y la revisión permanente de la literatura, porque facilitará la identificación e interpretación de los datos. Se aplicará las técnicas de la observación y el análisis de contenido, y los hallazgos serán trasladados literalmente, a un registro (hojas digitales) para asegurar la coincidencia; con excepción de los datos de identidad de las partes y toda persona particular, citados en el proceso judicial serán reemplazados por sus iniciales.



### **3.5.3. La tercera etapa: consistente en un análisis sistemático.**

Será una actividad observacional, analítica, de nivel profundo orientada por los objetivos, articulando los datos con la revisión de la literatura.

El instrumento para la recolección de datos, será una lista de cotejo validado, mediante juicio de expertos (Valderrama, s.f), estará compuesto de parámetros, normativos, doctrinarios y jurisprudenciales pertinentes, extraídos de la revisión de la literatura, que se constituirán en indicadores de la variable. Los procedimientos de recolección, organización, calificación de los datos y determinación de la variable, se evidencia como Anexo 2.

### **3.6. Consideraciones éticas.**

La realización del análisis crítico del objeto de estudio, estará sujeta a lineamientos éticos básicos de: objetividad, honestidad, respeto de los derechos de terceros, y relaciones de igualdad (Universidad de Celaya, 2011). El investigador asume estos principios, desde el inicio, durante y después del proceso de investigación; a efectos de cumplir el principio de reserva, el respeto a la dignidad humana y el derecho a la intimidad (Abad y Morales, 2005). Se suscribirá una Declaración de Compromiso Ético, que se evidenciará como Anexo 3.

### **3.7. Rigor científico.**

Para asegurar la Confirmabilidad y credibilidad; minimizar los sesgos y tendencias, y rastrear los datos en su fuente empírica (Hernández, Fernández & Batista, 2010), se insertará el objeto de estudio: sentencias de primera y segunda instancia, que se evidenciará como Anexo 4.

Finalmente se precisa, que la elaboración y validación del instrumento; la Operacionalización de la variable (Anexo 1); los procedimientos para la recolección, organización y calificación de los datos (Anexo 2); el contenido de la Declaración de Compromiso Ético (Anexo 3); el diseño de los cuadros para presentar los resultados, y el procedimiento aplicado para la determinación de las sub dimensiones, las dimensiones y la variable en estudio.

#### IV. RESULTADOS.

##### 4.1. Resultados.

**Cuadro 1: Calidad de la parte expositiva de la sentencia de primera instancia sobre Violación sexual a menor de edad, con respecto a la introducción y la postura de las partes, en el expediente N°00185-2008, del Distrito Judicial de Cañete, Cañete. 2018.**

Parte expositiva de la sentencia de primera instancia	Evidencia Empírica	Parámetros	Calidad de la introducción, y de la postura de las partes					Calidad de la parte expositiva de la sentencia de primera instancia				
			Muy baja	Baja	Mediana	Alta	Muy Alta	Muy baja	Baja	Mediana	Alta	Muy Alta
			1	2	3	4	5	[1 - 2]	[3 - 4]	[5 - 6]	[7- 8]	[9-10]
<b>Introducción</b>	<p align="center"><b><u>SENTENCIA</u></b></p> <p>EXP. N°: 08 – 0185            PROCESADO: E. A. C. R.            DELITO: VIOLACIÓN SEXUAL DE MENOR DE EDAD            AGRAVIADA: S.R.H.O            Cañete, veintitrés de marzo            Del año dos mil nueve. -</p>	<p>1. El encabezamiento evidencia: la individualización de la sentencia, indica el número de expediente, el número de resolución que le corresponde a la sentencia, lugar, fecha de expedición, menciona al juez, jueces/la identidad de las partes, en los casos que correspondiera la reserva de la identidad por tratarse de menores de edad. etc. <b>No cumple.</b></p> <p>2. Evidencia el asunto: ¿Qué plantea? ¿Qué imputación? ¿Cuál es el problema sobre lo que se decidirá? <b>Si cumple</b></p>										

	<p><b><u>VISTA:</u></b> Llevándose a cabo la audiencia oral y privada, la investigación penal seguida contra el acusado reo en cárcel <b>E.A.C.R.</b>, por el delito Contra la Libertad Sexual – <b>VIOLACION SEXUAL DE MENOR DE EDAD</b>, en agravio de la menor de iniciales <b>S.R.H.O.</b>, previsto y penado en el inciso tres del primer párrafo del artículo ciento setenta y tres del Código Penal, modificado por la Ley número veintiocho mil setecientos cuatro. <b><u>RESULTA DE AUTOS:</u></b> Que, conforme al Atestado Policial cero setenta y cuatro – cero siete – VII- DIRTEPOL – DIVPOL – C – CI – SEINCRI de fojas uno, se le imputa al acusado E.S.C.R. el haber abusado sexualmente de la agraviada de iniciales S.R.H.O., hecho que habría sucedido el treinta de agosto del dos mil siete en horas de la noche, en circunstancias que la menor transitaba a la altura del Mercadillo San Vicente, frente al arco de San Agustín con dirección a su domicilio, observó que personas en estado de ebriedad la que querían molestar, momentos que aparece el</p>	<p><b>3.</b> Evidencia la individualización del acusado: Evidencia datos personales: nombres, apellidos, edad/ en algunos casos sobrenombre o apodo. <b>No cumple</b></p> <p><b>4.</b> Evidencia <b>aspectos del proceso:</b> el contenido explicita que se tiene a la vista un proceso regular, sin vicios procesales, sin nulidades, que se ha agotado los plazos, las etapas, advierte constatación, aseguramiento de las formalidades del proceso, que ha llegado el momento de sentenciar/ En los casos que correspondiera: aclaraciones modificaciones o aclaraciones de nombres y otras; medidas provisionales adoptadas durante el proceso, cuestiones de competencia o nulidades resueltas, otros. <b>Si cumple</b></p> <p><b>5.</b> Evidencia <b>claridad:</b> el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. <b>Si cumple.</b></p>											
	<p>acusado a bordo de una mototaxi y le ofreció llevarla a su domicilio, sin embargo no lo hizo, pues se dirigió a la</p>	<p><b>1.</b> Evidencia descripción de los hechos y circunstancias objeto de la acusación. <b>Si cumple</b></p>											

<p style="text-align: center;"><b>Postura de las partes</b></p>	<p>Urbanización Libertad donde la agraviada pretendió huir, pero fue alcanzada por el acusado y a la fuerza la llevó al interior de la moto, donde mediando violencia y amenaza logró violarla a pesar de la resistencia que ésta opuso; hechos que merituaron la formulación de la denuncia penal del Representante del Ministerio Público, conforme se advierte a fojas treinta a treinta y dos, en virtud del cual el A-quo emite auto apertura de instrucción a fojas treinta y cuatro a treinta y seis; y tramitada la causa con arreglo a su naturaleza ordinaria, vencido los plazos de instrucción, emitido los informes finales por los Magistrados de primera instancia, se elevaron los autos a la Sala Superior Penal y remitidos al Fiscal Superior, este emite su acusación de fojas ciento sesenta y cuatro a ciento sesenta y nueve, en mérito de la cual se ha expedido el auto de enjuiciamiento de fojas ciento setenta, que señala el día y hora para el inicio del juicio oral; siendo que aperturada la audiencia, el Director de Debate invitó al Fiscal Superior a que exponga sucintamente su acusación, preguntándole luego al acusado si acepta o rechaza los cargos imputados y la reparación</p>	<p><b>2.</b> Evidencia la calificación jurídica del fiscal. <b>Si cumple</b></p> <p><b>3.</b> Evidencia la formulación de las pretensiones penales y civiles del fiscal /y de la parte civil. Este último, en los casos que se hubieran constituido en parte civil. <b>No cumple</b></p> <p><b>4.</b> Evidencia la pretensión de la defensa del acusado. <b>Si cumple</b></p> <p><b>5.</b> Evidencia claridad: el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. <b>Si cumple.</b></p>				X							
---	---	--	--	--	--	---	--	--	--	--	--	--	--

<p>civil, quien previa consulta con su abogado defensor dijo que si acepta, encontrándose arrepentido, pero agrega que no utilizó la violencia, y por intermedio de su abogado se acogió a la terminación anticipada, siendo de aplicación el artículo quinto de la Ley veintiocho mil ciento veintidós, de lo cual el Fiscal Superior refirió estar conforme con lo peticionado por estar dentro de los parámetros de la indicada ley; en consecuencia El Colegiado suspendió el debate oral para expedirse sentencia en el plazo legal;</p>												
---	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--

**Fuente:** Expediente N°00185-2008, correspondiente al Distrito Judicial de Cañete, 2018.

**Nota:** Se precisa la introducción y la postura de las partes en la parte expositiva de la sentencia de primera instancia.

**Lectura:** En el cuadro N° 1, revela la calidad de la parte expositiva correspondiente a la sentencia de primera instancia obteniéndose como rango: alta, con un puntaje de siete, de la cual se derivó de la calidad de la introducción y la postura de las partes, teniendo como resultado en ambas de rango: mediana y alta, respectivamente. Sin embargo, respecto a la introducción, se encontraron 3 parámetros previstos siendo: El asunto; aspectos del proceso; y la claridad, no encontrando: el encabezamiento y la individualización del acusado. Por consiguiente, en la postura de las partes, se encontraron 4 de los 5 parámetros previstos en las cuales se: evidencia la descripción de los hechos y las circunstancias objeto de la acusación; la evidencia de la calificación jurídica del fiscal; y la evidencia de la pretensión de la defensa del acusado, mientras que el parámetro que evidencia la formulación de las pretensiones penales y civiles del fiscal y de la parte civil no se encontró.

**Cuadro 2: Calidad de la parte considerativa de la sentencia de primera instancia, sobre Violación sexual a menor de edad, con respecto a la calidad de motivación de los hechos, derecho, pena, y la reparación civil; en el expediente N° 00185-2008 del Distrito Judicial de Cañete, 2018.**

Parte considerativa de la sentencia de primera instancia	Evidencia empírica	Parámetros	Calidad de la motivación de los hechos, del derecho, de la pena y de la reparación civil					Calidad de la parte considerativa de la sentencia de primera instancia				
			Muy baja	Baja	Mediana	Alta	Muy alta	Muy baja	Baja	Mediana	Alta	Muy alta
			2	4	6	8	10	[1-8]	[9-16]	[17-24]	[25-32]	[33-40]
Motivación de los hechos	<p><b><u>L-CONSIDERANDO:</u></b> que analizados los hechos y las pruebas actuadas a nivel preliminar e instrucción, se establece: <b><u>PRIMERO.-</u></b> Que la Ley veintiocho mil ciento veintidós en su artículo quinto, refiere que procede la conclusión anticipada cuando después de instalada la Sala, se produce la aceptación de cargo por parte del acusado y su defensa, debiendo atender por conclusión anticipada conforme ejecutoria vinculante recaída en el recurso de nulidad número mil setecientos sesenta y seis – dos mil cuatro, aquella institución procesal, autónoma, distinta a la terminación anticipada, que no impone límite</p>	<p>1. Las razones evidencian la selección de los hechos probados o improbadas. (Elemento imprescindible, expuestos en forma coherente, sin contradicciones, congruentes y concordantes con los alegados por las partes, en función de los hechos relevantes que sustentan la pretensión(es). <b>Si cumple</b></p> <p>2. Las razones evidencian la fiabilidad de las pruebas. (Se realiza el análisis individual de la fiabilidad y validez de los medios probatorios si la prueba practicada se puede considerar fuente de conocimiento de los hechos, se ha verificado los requisitos requeridos <i>para su validez</i>). <b>Si cumple</b></p>										

<p>alguno en orden al delito o a la complejidad del proceso, y privilegiada la captación de cargos por parte del imputado y su defensa, ella es titular de esta institución, cuya seguridad de cara al principio de presunción de inocencia, parte de la instrucción cumplidamente actuada con sólidos elementos de convicción y valorada a los efectos de la pretensión acusadora, por el fiscal y luego por la defensa, de suerte que el artículo cinco de la ley veintiocho mil ciento veintidós no impone límite alguno en orden al delito objeto de la acusación, o a la complejidad del proceso, entiende únicamente aceptar en ese trámite ser autor o participe del delito y responsable de la reparación civil quien al responder en sentido positivo con aceptación de su defensa, y sin exigencia de actuación probatoria alguna, se circunscribe al reconocimiento de la responsabilidad penal y civil atribuida, no es allanamiento a la pena pedida y a la</p>	<p><b>3.</b> Las razones evidencian aplicación de la valoración conjunta. (El contenido evidencia completitud en la valoración, y no valoración unilateral de las pruebas, el órgano jurisdiccional examina todos los posibles resultados probatorios, interpreta la prueba, para saber su significado). <b>Si cumple.</b></p> <p><b>4.</b> Las razones evidencian la aplicación de las reglas de la sana crítica y las máximas de la experiencia. (Con lo cual el juez forma convicción respecto del valor del medio probatorio para dar a conocer de un hecho concreto). <b>Si cumple.</b></p> <p><b>5.</b> Evidencia claridad: el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. <b>Si cumple.</b></p>												
<p>reparación civil solicitada, por lo que el Tribunal está autorizado al reconocerse los hechos acusados, a recorrer la pena en toda su extensión, de la más alta prevista en el</p>	<p><b>1.</b> Las razones evidencian la determinación de la tipicidad. (Adecuación del comportamiento al tipo penal) (Con razones normativas, jurisprudenciales o</p>												



<p style="text-align: center;"><b>Motivación del derecho</b></p>	<p>tipo penal hasta la mínima, llegando incluso hasta la absolucón si fuere el caso; que como se advierte trata de una modalidad especial de sentencia, que puede denominarse “sentencia anticipada”, producto de una confesión del acusado en los términos antes descritos; que esta confesión tiene como efecto procesal concluir el juicio oral, y no está circunscrita exclusivamente al pedido de la pena y reparación civil del Fiscal y, en su caso, de la parte civil, en consecuencia, el Tribunal retiene su potestad de fijarla conforme a lo que corresponda, y con arreglo a los principios de legalidad y proporcionalidad. <b>SEGUNDO.-</b> Que, los hechos imputados se hayan previsto en el artículo ciento setenta y tres inciso tercero del Código Penal, modificado por la Ley veintiocho mil setecientos cuatro, requiriendo para su configuración que el inculpaado practique el acto sexual u otro análogo con un menor entre catorce a dieciocho años de edad; siendo el bien jurídico protegido según el Plenario cuarto – dos mil ocho – CJ – ciento dieciséis – La Libertad Sexual, la misma que es vulnerada cuando el</p>	<p>doctrinarias lógicas y completas). <b>No cumple.</b>  <b>2.</b> Las razones evidencian la determinación de la antijuricidad (positiva y negativa) (Con razones normativas, jurisprudenciales o doctrinarias, lógicas y completas). <b>No cumple.</b>  <b>3.</b> Las razones evidencian la determinación de la culpabilidad. (Que se trata de un sujeto imputable, con conocimiento de la antijuricidad, no exigibilidad de otra conducta, o en su caso cómo se ha determinado lo contrario. (Con razones normativas, jurisprudenciales o doctrinarias lógicas y completas). <b>No cumple.</b>  <b>4.</b> Las razones evidencian el nexo (enlace) entre los hechos y el derecho aplicado que justifican la decisión. (Evidencia precisión de las razones normativas, jurisprudenciales y doctrinas, lógicas y completas, que sirven para calificar jurídicamente los hechos y sus circunstancias, y para fundar el fallo). <b>No cumple.</b>  <b>5.</b> Evidencia claridad: el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de</p>	<p style="text-align: center;"><b>X</b></p>										
--	--	---	---	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--

	<p>sujeto activo trata de imponer a la víctima a un acto de contenido sexual contra su voluntad, ya sea con violencia física o psicológica; por ende se reafirma el objeto de la protección jurídica de la autonomía de la voluntad sexual, cuando la víctima ya es mayor de edad, entendida esa</p>	<p>tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. <b>Si cumple.</b></p>												
<p style="text-align: center;"><b>Motivación de la pena</b></p>	<p>libertad como facultad que tiene esa persona para disponer de su cuerpo en materia sexual, eligiendo la forma, el modo, el tiempo y la persona con quien va realizar dicha conducta sexual, y que el bien jurídico se lesiona cuando se realiza actos que violentan la libertad de definición que goza toda persona en el ámbito de su vida sexual, siempre que se encuentre en condiciones de usarla (Recurso de Nulidad número setecientos cincuenta y uno – dos mil tres – Ayacucho). <b>TERCERO.</b>- Que bajo este orden de ideas, tenemos que la aceptación de cargos del acusado E.A.C.R. como autor de los hechos imputados, se encuentra plenamente acreditado, ya que de las pruebas actuadas durante la etapa prejudicial y de instrucción se advierten medios probatorios suficientes que amparan su aceptación, tales como: <b>a) La referencial</b></p>	<p><b>1.</b> Las razones evidencian la individualización de la pena de acuerdo con los parámetros normativos previstos en los artículos 45 (Carencias sociales, cultura, costumbres, intereses de la víctima, de su familia o de las personas que de ella dependen) y 46 del Código Penal (Naturaleza de la acción, medios empleados, importancia de los deberes infringidos, extensión del daño o peligro causados, circunstancias de tiempo, lugar, modo y ocasión; móviles y fines; la unidad o pluralidad de agentes; edad, educación, situación económica y medio social; reparación espontánea que hubiere hecho del daño; la confesión sincera antes de haber sido descubierto; y las condiciones personales y circunstancias que lleven al conocimiento del agente; la habitualidad del agente al delito; reincidencia. (Con</p>												

	<p><b>de la menor agraviada de iniciales S.R.H.O. (diecisiete años)</b> a fojas cincuenta y dos a cincuenta y cinco, donde indica al acusado como el autor del delito de violación sexual en agravio, ocurrido el treinta de agosto del dos mil siete, para lo cual la trasladó al fondo de la Urbanización Libertad en las faldas de un cerro donde paró la mototaxi, y le dijo que se quite la ropa por su propia voluntad, de lo contrario le iba a ir mal, iba a perder por la fuerza que él tenía, rompiéndole así el botón del pantalones y penetrándola vaginalmente, para luego pedirle disculpa y llevarla cerca a su casa. <b>b) Acta de nacimiento de la menor agraviada de iniciales S.R.H.O.</b> de fojas cincuenta, expedida por la Municipalidad Provincial de San Vicente de Cañete, con la cual se acredita que la menor agraviada en la fecha de los hechos contaba con diecisiete años de edad, pues se anota que nació el día diez de agosto de mil novecientos noventa. <b>c) El certificado médico legal numero: doble cero veintidós ochenta y ocho – DLS</b> de fojas diecinueve practicado a la menor agraviada, donde se</p>	<p>razones, normativas, jurisprudenciales y doctrinarias, lógicas y completa). <b>No cumple.</b>  <b>2.</b> Las razones evidencian proporcionalidad con la lesividad. (Con razones, normativas, jurisprudenciales y doctrinarias, lógicas y completas, cómo y cuál es el daño o la amenaza que ha sufrido el bien jurídico protegido). <b>No cumple.</b>  <b>3.</b> Las razones evidencian proporcionalidad con la culpabilidad. (Con razones, normativas, jurisprudenciales y doctrinarias, lógicas y completas). <b>No cumple.</b>  <b>4.</b> Las razones evidencian apreciación de las declaraciones del acusado. (Las razones evidencian cómo, con qué prueba se ha destruido los argumentos del acusado). <b>Si cumple.</b>  <b>5.</b> Evidencia claridad: el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique</p>		X					16				
--	--	--	--	---	--	--	--	--	----	--	--	--	--

<p>acredita que tiene himen con desfloración antigua y reciente, además huellas traumáticas recientes producidas por agente contundente duro. <b>d) La Pericia Psicológica número dos mil siete – dos mil ocho – PSC</b> de fojas setenta y tres a setenta y cuatro, <b>y el Informe Psicológico setecientos veinte – dos mil siete</b> a fojas ochenta; ambos practicados a la agraviada, y que concluye que presentó trastornos de emoción, reacción con stress traumático de tipo sexual; conclusión según su ratificación de fojas ochenta y cinco a ochenta y seis, y ciento dos a ciento tres, representan indicadores de abuso sexual, agregando además que el estrés postraumático es daño mayor en el tiempo causado por estresor de tipo sexual, y que afecta a la agraviada para que haga su vida normal en diferentes aspectos. <b>e) El Protocolo de la Pericia Psicológica número cero cero cuatro nueve cuatro – dos mil ocho – PPSC</b> de fojas ciento cincuenta a ciento cincuenta y dos, practicado al acusado donde se advierte que presenta una personalidad con rasgos disociales. Medios probatorios que subsumen la conducta del encausado</p>	<p>las expresiones ofrecidas. <b>Si cumple.</b></p>											
--	---	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--

	dentro del artículo ciento setenta y tres, primer párrafo, inciso tres del Código Penal, siendo pasible por lo tanto de una sanción penal. <b>CUATRO.-</b> Que estando acreditado el delito y la responsabilidad del acusado, este se hace merecedor a una sanción penal, la cual para												
<b>Motivación de la reparación civil</b>	graduar o individualizar se debe compulsar obligatoriamente los indicadores y circunstancias a que se contrae los artículos cuarenta y cinco, y cuarenta y seis del Código Penal, con la consideración además de aplicar el “Principio de Proporcionalidad y Racionalidad”, descrita en el artículo octavo del Título Preliminar del acotado Código, por ello, la pena a imponerse condecir a la realidad, tomando en cuenta grado de cultura del acusado sus creencias sociales y la afectación del bien jurídico protegido; además es de tener en cuenta que se trata de un acto primario, conforme al certificado de antecedentes penales que obra a fojas cuarenta y siete; de igual modo se debe considerar su aceptación y acogimiento a la conclusión anticipada del proceso, con lo cual demuestra voluntad de colaborar con la	<p><b>1.</b> Las razones evidencian apreciación del valor y la naturaleza del bien jurídico protegido. (Con razones normativas, jurisprudenciales y doctrinarias, lógicas y completas). <b>No cumple</b></p> <p><b>2.</b> Las razones evidencian apreciación del daño o afectación causado en el bien jurídico protegido. (Con razones normativas, jurisprudenciales y doctrinas lógicas y completas). <b>No cumple</b></p> <p><b>3.</b> Las razones evidencian apreciación de los actos realizados por el autor y la víctima en las circunstancias específicas de la ocurrencia del hecho punible. (En los delitos culposos la imprudencia/ en los delitos dolosos la intención). <b>No cumple</b></p> <p><b>4.</b> Las razones evidencian que el monto se fijó</p>											

	<p>administración de justicia, y teniéndose en cuenta la Ejecutoria Suprema del expediente dos mil cuatrocientos cincuenta y seis – noventa y nueve - ciudad Junín, donde conforme al artículo uno y ciento treinta y ocho de la constitución Política se aplicó el Principio de Humanidad para bajar la pena por debajo del mínimo legal, expresando que: “ Si bien es cierto el citado delito de Nuestro Ordenamiento Legal, se encuentra sancionado con pena no menor de diez años, también lo es, que es potestad del Juzgador determina la pena, teniendo en consideración diversos factores de punibilidad que conllevan a graduarla en mayor o menor grado dentro de los parámetros permisibles, porque establece una pena tasada sin tener en cuenta tales factores, convertiría al Juez en un mero aplicador de la ley, lo cual no condice con su verdadera función en un Estado de Derecho”. Que para fijarse el monto de la Reparación Civil, debe valorarse la magnitud del daño causado con el ilícito penal, debiendo tenerse en cuenta lo dispuesto en la artículo noventa y dos, y noventa y tres del Código Penal</p>	<p>prudencialmente apreciándose las posibilidades económicas del obligado, en la perspectiva cierta de cubrir los fines reparadores. <b>No cumple.</b></p> <p>5. Evidencia claridad: el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. <b>No cumple.</b></p>											
--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--

<p>en cuanto ésta comprende la restitución del bien, o si no es posible el pago de su valor y la indemnización por daños y perjuicios, siendo que el presente caso se trata de libertad sexual, bien jurídico que es irreparable por lo que debe imponer una reparación civil acorde y proporcional al daño ocasionado a la víctima por estas consideraciones, juzgando los hechos y compulsando las pruebas con el criterio de conciencia que la ley autoriza, en aplicación de los artículos quinto de la ley veintiocho mil ciento veintidós, doce, veintitrés, veinticinco, cuarenta y cinco, noventa y dos, y ciento setenta y tres inciso tres del Código Penal, modificado por la ley veintiocho mil setecientos ochenta y cinco del Código de Procedimientos Penales,</p>												
---	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--

**Fuente:** Expediente N°00185-2008, correspondiente al Distrito Judicial de Cañete, 2018.

**Nota:** Precisa la motivación de los hechos, derecho, pena, y la reparación civil; de la parte considerativa en el expediente materia de investigación.

**Lectura:** Con respecto al cuadro N° 2, la calidad de la parte considerativa de la sentencia de primera instancia tuvo como rango baja calidad, obteniéndose dieciséis puntos. En la cual se derivó de la motivación de los hechos; motivación del derecho; motivación de la pena; teniendo como rango: muy alta, muy baja y baja respectivamente; asimismo en la motivación de la reparación civil no se obtuvo puntaje alguno por no encontrarse pronunciamiento. Sin embargo, en la motivación de los hechos, se encontraron los 5 parámetros previstos: razones que evidencian la selección de los hechos y las circunstancias que se dan por probadas o improbadas; las razones que evidencian la aplicación de la valoración conjunta; las razones que evidencian la fiabilidad de las pruebas, las razones que evidencian la aplicación de las reglas de la sana crítica, la máxima de la experiencia, y la claridad. En otro lado, la motivación del derecho, se ubicó entre 1 de los 5 parámetros previstos; mientras que: Las razones que evidencian la determinación de la tipicidad; las razones que evidencian la determinación de la antijuricidad; las razones que evidencian la determinación de la culpabilidad; las razones que evidencian el nexo (enlace) entre los hechos y el derecho aplicado que justifican la decisión, son los parámetros no ubicados. Asimismo, en la motivación de la pena, se encontró 2 de los 5 parámetros previstos: Las razones que evidencian la apreciación de las declaraciones del acusado, y la claridad; mientras que no se encontraron: Las razones que evidencian la individualización de la pena; las razones que evidencian la proporcionalidad con la lesividad; y las razones que evidencian la proporcionalidad con la culpabilidad. Finalmente, en la motivación de la reparación civil, es bueno resaltar que no se encontraron ninguno de los 5 parámetros previstos.





	<p>inscriba en el registro respectivo, expidiéndose el testimonio y boletín de condena, luego se remita los autos al Juzgado de origen para los efectos del artículo trescientos treinta y siete del C.P.P.</p> <p><b>S.S</b></p>	<p>(relación recíproca) con la parte expositiva y considerativa respectivamente. <b>No cumple</b></p> <p><b>5.</b> Evidencia claridad: el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. <b>Si cumple.</b></p>											
<p><b>Descripción de la decisión</b></p>		<p><b>1.</b> El pronunciamiento evidencia mención expresa y clara de la identidad del(os) sentenciado(s). <b>Si cumple</b></p> <p><b>2.</b> El pronunciamiento evidencia mención expresa y clara del(os) delito(s) atribuido(s) al sentenciado. <b>Si cumple</b></p> <p><b>3.</b> El pronunciamiento evidencia mención expresa y clara de la pena (principal y accesoria, éste último en los casos que correspondiera) y la reparación civil. <b>Si cumple</b></p> <p><b>4.</b> El pronunciamiento evidencia mención expresa y clara de la(s) identidad(es) del(os) agraviado(s). <b>Si cumple</b></p>					<p><b>X</b></p>				<p><b>7</b></p>		

		<p>5. Evidencia claridad: el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. <b>Si cumple</b></p>												
--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--

**Fuente:** Expediente N°00185-2008, correspondiente al Distrito Judicial de Cañete, 2018.

**Nota:** Precisa la aplicación del principio de correlación, y la descripción de la decisión de la parte resolutive del expediente materia de investigación.

**Lectura:** Con respecto al cuadro N° 3, se da cuenta que la calidad de la parte resolutive de la sentencia de primera instancia fue de rango alta, obteniéndose un puntaje de siete, en la cual se derivó de la aplicación del principio de correlación y la descripción de la decisión, teniendo como resultado en ambas: baja y muy alta, respectivamente. Por otro lado, en la aplicación del principio de correlación, se encontraron 2 de los 5 parámetros previstos, de las cuales fueron: el pronunciamiento que evidencia la correspondencia (relación recíproca) con las pretensiones de la defensa del acusado, y la claridad; mientras que los 3 parámetros que no cumplen son: el pronunciamiento que evidencia la correspondencia (relación recíproca) con los hechos expuestos y la calificación jurídica prevista en la acusación del fiscal; el pronunciamiento que evidencia la correspondencia (relación recíproca) con las pretensiones penales y civiles formuladas por el fiscal y la parte civil y el pronunciamiento que evidencia correspondencia (relación recíproca) con la parte expositiva y considerativa respectivamente, no se encontraron. Asimismo, en la descripción de la decisión se encontraron los 5 parámetros previstos: el pronunciamiento que evidencia la mención expresa y clara de la identidad; el pronunciamiento que evidencia la mención expresa y clara del delito atribuido; el pronunciamiento que evidencia la mención expresa y clara de la pena y la reparación civil; así como el pronunciamiento que evidencia la mención expresa y clara de la identidad del agraviado, y la claridad.

**Cuadro 4: Calidad de la parte expositiva de la sentencia de segunda instancia sobre Violación sexual a menor de edad, con respecto a la calidad de la introducción y de la postura de las partes, en el expediente N°00185-2008 del Distrito Judicial de Cañete, Cañete 2018.**

Parte expositiva de la sentencia de segunda instancia	Evidencia Empírica	Parámetros	Calidad de la introducción, y de la postura de las partes					Calidad de la parte expositiva de la sentencia de segunda instancia				
			Muy baja	Baja	Mediana	Alta	Muy Alta	Muy baja	Baja	Mediana	Alta	Muy Alta
			1	2	3	4	5	[1 - 2]	[3 - 4]	[5 - 6]	[7- 8]	[9-10]
<p><b>Introducción</b></p> <p><b>CORTE SUPREMA DE JUSTICIA</b>  <b>PRIMERA SALA PENAL TRANSITORIA</b></p> <p><b>R. N. N° 1706 – 2009</b>  <b>CAÑETE</b></p> <p>Lima, veinticinco de agosto de dos mil nueve.-  <b>VISTO;</b> el recurso de nulidad interpuesto por el procesado E.A.C.R, contra la sentencia condenatoria de fecha veintitrés de marzo del dos mil nueve, obrante de fojas doscientos, que lo condenó por delito contra la Libertad – Violación Sexual de menor de edad; interviniendo como</p>	<p>1. El encabezamiento evidencia: la individualización de la sentencia, indica el número del expediente, el número de resolución que le corresponde a la sentencia, lugar, fecha de expedición, menciona al juez, jueces/ en los casos que correspondiera la reserva de la identidad por tratarse de menores de edad. etc. <b>No cumple</b></p> <p>2. Evidencia el asunto: ¿Cuál es el problema sobre lo que se decidirá? el objeto de la impugnación. <b>Si cumple</b></p> <p>3. Evidencia la individualización del acusado: Evidencia sus datos personales: nombres, apellidos, edad/ en algunos casos sobrenombre o apodo. <b>No cumple</b></p> <p>4. Evidencia aspectos del proceso: el contenido explicita que se tiene a la vista un proceso regular, sin vicios procesales, sin nulidades,</p>											

	<p>ponente el señor Juez Supremo B.D; de conformidad con lo opinado por la señora Fiscal Suprema en lo Penal;</p>	<p>que se ha agotado los plazos en segunda instancia, se advierte constatación, aseguramiento de las formalidades del proceso, que ha llegado el momento de sentencia. <b>No cumple</b></p> <p>5. Evidencia claridad: el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. <b>Si cumple</b></p>		X						5		
<p>Postura de las partes</p>		<p>1. Evidencia el objeto de la impugnación: El contenido explicita los extremos impugnados. <b>Si cumple</b></p> <p>2. Evidencia congruencia con los fundamentos fácticos y jurídicos que sustentan la impugnación. (Precisa en qué se ha basado el impugnante). <b>No cumple.</b></p> <p>3. Evidencia la formulación de la(s) pretensión(es) del impugnante(s). <b>Si cumple.</b></p> <p>4. Evidencia la formulación de las pretensiones penales y civiles de la parte contraria (Dependiendo de quién apele, si fue el sentenciado, buscar la del fiscal y de la parte civil, en los casos que correspondiera). <b>No cumple</b></p>		X								

		5. Evidencia claridad: el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. <b>Si cumple.</b>												
--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--

**Fuente:** Expediente N°00185-2008, correspondiente al Distrito Judicial de Cañete, 2018.

**Nota:** Precisa la introducción y la postura de las partes de la parte expositiva del expediente materia de investigación.

**Lectura:** Con respecto al cuadro N° 4, revela que la calidad de la parte expositiva de la sentencia de segunda instancia se obtuvo de rango mediana, obteniéndose un puntaje de cinco, en la cual se derivó de la calidad de la introducción y la postura de las partes, teniéndose como rango en ambas de: baja y mediana, respectivamente. Por otro lado, en la introducción, se encontraron 2 de los 5 parámetros previstos: el asunto, y la claridad; mientras que 3: el encabezamiento; la individualización del acusado y aspectos del proceso, no se ubicaron. Asimismo, en la postura de las partes, se encontraron 3 de los 5 parámetros previstos siendo: el objeto de la impugnación; la evidencia de la formulación de las pretensiones de los impugnantes y la claridad; mientras que 2: la congruencia con los fundamentos fácticos y jurídicos que sustentan la impugnación y evidencia la formulación de las pretensiones penales y civiles de la parte contraria; no se encontraron.

**Cuadro 5: Calidad de la parte considerativa de la sentencia de segunda instancia sobre Violación sexual a menor de edad, con respecto a la motivación de los hechos, y la pena, en el expediente N°00185-2008 del Distrito Judicial de Cañete, 2018.**

Parte considerativa de la sentencia de segunda instancia	Evidencia Empírica	Parámetros	Calidad de la motivación de los hechos y de la pena					Calidad de la parte considerativa de la sentencia de segunda instancia				
			Muy baja	Baja	Mediana	Alta	Muy Alta	Muy baja	Baja	Mediana	Alta	Muy Alta
			2	4	6	8	10	[1 - 4]	[5 - 8]	[9 - 12]	[13- 16]	[17- 20]
Motivación de los hechos	y <b>CONSIDERANDO: Primero:</b> Que, el encausado E.A.C.R, en su recurso fundamentado a fojas doscientos seis, alega que desde la etapa policial ha reconocido haber mantenido relacione sexuales con la agraviada por ser su enamorada, sin embargo, al inicio del proceso se habría solicitado la conclusión anticipada del proceso por confesión sincera; además agrega, que la Sala Penal no ha previsto en la recurrida el principio de proporcionalidad de la pena, señalada en al artículo octavo del Título Preliminar del Código Penal, y pese haber aceptado los cargos se le impuso una pena de quince años privativa de libertad, a pesar de ser agente primario ya que no cuenta con antecedentes penales; <b>Segundo:</b> Que, según la acusación fiscal de fojas ciento	<p>1. Las razones evidencian la selección de los hechos probados o improbadas. (Elemento imprescindible, expuestos en forma coherente, sin contradicciones, congruentes y concordantes con los alegados por las partes, en función de los hechos relevantes que sustentan la pretensión(es). <b>Si cumple.</b></p> <p>2. Las razones evidencian la fiabilidad de las pruebas. (Se realiza el análisis individual de la fiabilidad y validez de los medios probatorios si la prueba practicada se puede considerar fuente de conocimiento de los hechos, se ha verificado los</p>										

	<p>setenta y cuatro, se imputó al procesado E.A.C.R., que el día treinta de agosto de dos mil siete, en horas de la noche, haber abusado sexualmente de la menor de iniciales S.R.H.O., en circunstancias que la agraviada, transitaba por el mercadillo San Vicente de Cañete con dirección a su domicilio, momentos en que observó a un grupo de personas en estado de ebriedad que la querían molestar, instantes en que apareció el procesado a bordo de una mototaxi quien le ofreció llevarla a su domicilio, dado que la agraviada conocía al acusado y que este estacionaba su vehículo frente al restaurant “sí señor cañete” donde laboraba la menor, sin embargo, el procesado se dirigió a la urbanización Libertad donde la agraviada pretendió huir pero fue alcanzada por el sentenciado que a la fuerza la llevó al interior de su vehículo, donde mediante violencia y amenaza logró abusar sexualmente a pesar de la resistencia que opuso la agraviada; <b>Tercero:</b> Que, la materialidad del delito se acredita con el certificado médico legal de fojas diecinueve, que concluyó que la agraviada presentó himen con desgarramiento antiguo completo a horas VI, desgarramiento reciente a horas V y eritema a horas VIII, asimismo, se tiene el certificado médico practicado a la agraviada; <b>Cuarto:</b> Que, respecto al protocolo de pericia psicológica de la menor a fojas setenta y tres, ratificada fojas ochenta y cinco, concluye que la menor presenta: <b>i)</b> trastorno de las emociones, <b>ii)</b> reacción con estrés post traumático de tipo sexual, <b>iii)</b> requiere de tratamiento psicológico ya que este hecho afecta a la agraviada para que haga su vida de forma normal, así como el protocolo</p>	<p>requisitos requeridos para su validez). <b>Si cumple.</b></p> <p><b>3.</b> Las razones evidencian aplicación de la valoración conjunta. (El contenido evidencia completitud en la valoración, y no valoración unilateral de las pruebas, el órgano jurisdiccional examina todos los posibles resultados probatorios, interpreta la prueba, para saber su significado). <b>Si cumple.</b></p> <p><b>4.</b> Las razones evidencia aplicación de las reglas de la sana crítica y las máximas de la experiencia. (Con lo cual el juez forma convicción respecto del valor del medio probatorio para dar a conocer de un hecho concreto). <b>Si cumple.</b></p> <p><b>5.</b> Evidencia claridad: el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. <b>Si cumple</b></p>				X				14	
	<p><b>i)</b> trastorno de las emociones, <b>ii)</b> reacción con estrés post traumático de tipo sexual, <b>iii)</b> requiere de tratamiento psicológico ya que este hecho afecta a la agraviada para que haga su vida de forma normal, así como el protocolo</p>	<p><b>1.</b> Las razones evidencian la individualización de la pena de acuerdo con los parámetros normativos previstos en los artículos 45 (Carencias sociales, cultura,</p>									



<p style="text-align: center;"><b>Motivación de la pena</b></p>	<p>de pericia psicológica del procesado a fojas ciento cincuenta, donde advierte que éste presenta un personalidad con rasgos disociales; <b>Quinto:</b> Que la agraviada tanto en su manifestación policial de fojas diez y, específicamente en su declaración referencial de fojas cincuenta y dos, sindicó directa y contundentemente al procesado E.A.C.R. como el individuo que la violó sexualmente; quien aprovechándose que la menor subió a su mototaxi para que la traslade a su domicilio, este se desvió por la urbanización La Libertad, llevándola detrás de la falda de cerro donde el encausado, y bajo amenaza, la obligo a quitarse la ropa y usando la fuerza, ultrajó a la agraviada; <b>Sexto:</b> Que, en el análisis de autos el encausado E.A.C.R., ha reconocido los cargos en su contra al inicio del juicio oral, solicitando la conclusión anticipada del proceso conforme lo establece el artículo cinco de la Ley veintiocho mil ciento veintidós, por tanto, al no haberse actuado prueba alguna a nivel de juicio oral, las mismas mantienen su valor probatorio al no haber sido cuestionadas, por lo que, en este extremo la responsabilidad penal del sentenciado se encuentra debidamente corroborado; <b>Sétimo:</b> Que, respecto a la pena impuesta, el artículo cinco de la Ley veintiocho mil ciento veintidós – referido a la confesión sincera- debe de ser analizado con lo establecido al artículo ciento treinta y seis del Código de Procedimientos Penales, siendo así, se debe destacar que el beneficio procesal de confesión sincera resulta procedente cuando un procesado reconoce la culpabilidad del delito que se le imputa y brinda información sobre las circunstancias en</p>	<p>costumbres, intereses de la víctima, de su familia o de las personas que de ella dependen) y 46 del Código Penal (Naturaleza de la acción, medios empleados, importancia de los deberes infringidos, extensión del daño o peligro causados, circunstancias de tiempo, lugar, modo y ocasión; móviles y fines; la unidad o pluralidad de agentes; edad, educación, situación económica y medio social; reparación espontánea que hubiere hecho del daño; la confesión sincera antes de haber sido descubierto; y las condiciones personales y circunstancias que lleven al conocimiento del agente; la habitualidad del agente al delito; reincidencia) . (Con razones, normativas, jurisprudenciales y doctrinarias, lógicas y completa). <b>No cumple</b></p> <p><b>2.</b> Las razones evidencian proporcionalidad con la lesividad. (Con razones, normativas, jurisprudenciales y doctrinarias, lógicas y completas, cómo y cuál es el daño o la amenaza que ha sufrido el bien jurídico protegido). <b>No cumple</b></p> <p><b>3.</b> Las razones evidencian proporcionalidad con la culpabilidad. (Con razones, normativas, jurisprudenciales y</p>	<p style="text-align: center;"><b>X</b></p>										
---	--	--	---	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--

	<p>las que éste se cometió, ayudando de esta manera a la Administración de Justicia al contribuir al debido esclarecimiento de los hechos; siendo la consecuencia directa por la dicha colaboración la reducción de la pena. Que en el caso de autos, se advierte que tanto a nivel de investigación como de instrucción el sentenciado ha mantenido la tesis de la “relación sexual consentida”, no habiendo reconocido su culpabilidad desde el inicio, ni mucho menos brindando información que coadyuve con el esclarecimiento de los hechos, que ameriten la reducción de la pena, por lo que resuelto por el Superior colegiado se encuentra arreglado a la ley.</p>	<p>doctrinarias, lógicas y completas). <b>No cumple</b></p> <p>4. Las razones evidencian apreciación de las declaraciones del acusado. (Las razones evidencian cómo, con qué prueba se ha destruido los argumentos del acusado). <b>Si cumple</b></p> <p>5. Evidencia claridad: el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. <b>Si cumple</b></p>																			
--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--	--

**Fuente:** Expediente N°00185-2008, correspondiente al Distrito Judicial de Cañete, 2018.

**Nota:** Precisa la motivación de los hechos, derecho, pena, y la reparación civil; de la parte considerativa en el expediente materia de investigación.

**Lectura:** Con respecto al cuadro N° 5, revela que la calidad de la parte considerativa de la sentencia de segunda instancia se obtuvo rango de alta calidad, obteniéndose un puntaje de catorce, en la cual se derivó de la calidad de la motivación de los hechos; y de la motivación de la pena, teniendo ambos como rango de: muy alta, y baja respectivamente. Por otro lado, en la motivación de los hechos, se encontraron los 5 parámetros previstos.

**Cuadro 6: Calidad de la parte resolutive de la sentencia de segunda instancia sobre Violación sexual a menor de edad, con respecto a la calidad de aplicación del principio de correlación y de la descripción de la decisión en el expediente N°00185-2008 del Distrito Judicial de Cañete, 2018.**

Parte resolutive de la sentencia de segunda instancia	Evidencia empírica	Parámetros	Calidad de la aplicación del principio de correlación, y la descripción de la decisión					Calidad de la parte resolutive de la sentencia de segunda instancia				
			Muy baja	Baja	Media	Alta	Muy	Muy baja	Baja	Media	Alta	Muy alta
			1	2	3	4	5	[1 - 2]	[3 - 4]	[5 - 6]	[7 - 8]	[9 - 10]
<b>Aplicación del Principio de Correlación</b>	<p>Por estos fundamentos: declararon <b>NO HABER NULIDAD</b> en la sentencia de fecha veintitrés de marzo del dos mil nueve, obrante a fojas doscientos, que condeno a E.A.C.R., por delito contra la Libertad – violación sexual a menor de edad en agravio de la menor de iniciales S.R.H.O., a quince años de pena privativa de la libertad, que con el descuento de carcelería que viene sufriendo desde el tres de noviembre de dos mil ocho, vencerá el dos de noviembre de dos mil veintitrés, fijó en mil nuevos soles por el concepto de reparación civil que deberá pagar a favor de la menor</p>	<p>1. El pronunciamiento evidencia resolución de todas las pretensiones formuladas en el recurso impugnatorio. <b>Si cumple</b></p> <p>2. El pronunciamiento evidencia resolución nada más, que de las pretensiones formuladas en el recurso impugnatorio (<i>no se extralimita, excepto en los casos igual derecho a iguales hechos, motivadas en la parte considerativa</i>). <b>Si cumple.</b></p> <p>3. El pronunciamiento evidencia aplicación de las dos reglas precedentes a las cuestiones introducidas y sometidas al debate en segunda instancia (Es decir, toda y únicamente las</p>										

	<p>agraviada, con lo demás que al respecto contiene y es materia del recurso; y los devolvieron.-</p> <p><b>S.S</b></p> <p>R.T.</p> <p>B.G.</p> <p>B.A.</p> <p><b>B.D.</b></p> <p>N.F.</p>	<p>pretensiones indicadas en el recurso impugnatorio/o las excepciones indicadas de igual derecho a iguales hechos, motivadas en la parte considerativa). <b>Si cumple</b></p> <p><b>4.</b> El pronunciamiento evidencia correspondencia (relación recíproca) con la parte expositiva y considerativa respectivamente. (El pronunciamiento es consecuente con las posiciones expuestas anteriormente en el cuerpo del documento - sentencia). <b>Si cumple</b></p> <p><b>5.</b> Evidencia claridad: el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. <b>Si cumple.</b></p>					X					
		<p><b>1.</b> El pronunciamiento evidencia mención expresa y clara de la identidad del(os) sentenciado(s). <b>Si cumple.</b></p> <p><b>2.</b> El pronunciamiento evidencia mención expresa y clara del(os) delito(s)</p>										10

<b>Descripción de la decisión</b>		<p>atribuido(s) al sentenciado. <b>Si cumple</b></p> <p><b>3.</b> El pronunciamiento evidencia mención expresa y clara de la pena (principal y accesoria, éste último en los casos que correspondiera) y la reparación civil. <b>Si cumple.</b></p> <p><b>4.</b> El pronunciamiento evidencia mención expresa y clara de la(s) identidad(es) del(os) agraviado(s). <b>Si cumple</b></p> <p><b>5.</b> Evidencia claridad: el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. <b>Si cumple.</b></p>					<b>X</b>							
-----------------------------------	--	--	--	--	--	--	----------	--	--	--	--	--	--	--

**Fuente:** Expediente N°00185-2008, correspondiente al Distrito Judicial de Cañete, 2018.

**Nota:** Precisa aplicación del principio de correlación y de la descripción de la decisión; de la parte resolutive en el expediente materia de investigación.

**Lectura:** Con respecto al cuadro N° 6 revela que la calidad de la parte resolutive de la sentencia de segunda instancia se obtuvo un rango de muy alta. En la que, se derivó de la calidad de la aplicación del principio de correlación, y la descripción de la decisión, que fueron ambos de rango muy alto. Por lo que, en la aplicación del principio de correlación, se encontraron los 5 parámetros previstos integrando el pronunciamiento que evidencia la resolución de todas las pretensiones formuladas en el recurso impugnatorio; el pronunciamiento que evidencia la resolución, las pretensiones formuladas en el recurso impugnatorio, el pronunciamiento que evidencia aplicación de las dos reglas precedentes a las cuestiones introducidas y sometidas al debate. Asimismo, en la descripción de la decisión, se encontraron los 5 parámetros previstos.

**Cuadro 7: Calidad de la sentencia de primera instancia sobre Violación sexual a menor de edad, respecto a los parámetros normativos, doctrinarios y jurisprudenciales pertinentes en el expediente N°00185-2008 del Distrito Judicial de Cañete, 2018.**

Variable en estudio	Dimensiones de la variable	Sub dimensiones de la variable	Calificación de las sub dimensiones					Calificación de las dimensiones	Determinación de la variable: Calidad de la sentencia de primera instancia					
			Muy baja	Baja	Mediana	Alta	Muy Alta		Muy baja	Baja	Mediana	Alta	Muy alta	
			1	2	3	4	5		[1 - 12]	[13-24]	[25-36]	[37-48]	[49 - 60]	
Calidad de la sentencia de primera instancia	Parte expositiva	Introducción			X			7	[9 - 10]	Muy alta	30			
		Postura de las partes							[7 - 8]	Alta				
									[5 - 6]	Mediana				
						X			[3 - 4]	Baja				
									[1 - 2]	Muy baja				
	Parte considerativa	Motivación de los hechos	2	4	6	8	10	16	[33- 40]	Muy alta				
							X		[25 - 32]	Alta				
		Motivación del derecho	X						[17 - 24]	Mediana				
		Motivación de la pena		X					[9 - 16]	Baja				
		Motivación de la reparación civil							[1 - 8]	Muy baja				

	<b>Parte resolutiva</b>	<b>Aplicación del Principio de correlación</b>	1	2	3	4	5	<b>7</b>	[9 - 10]	Muy alta							
				X						[7 - 8]							
		<b>Descripción de la decisión</b>					X		[5 - 6]	Mediana							
									[3 - 4]	Baja							
									[1 - 2]	Muy baja							

**Fuente:** Expediente N° 00185-2008-0-0801-JR-PE-01 del Distrito Judicial de Cañete, 2018.

**Nota:** Parámetros correspondiente a la sentencia de primera instancia, precisando los resultados obtenidos en su parte expositiva, considerativa y resolutiva del expediente materia de investigación.

**Lectura:** Con respecto al cuadro N° 7 se tiene que la calidad de la sentencia de primera instancia sobre el delito de Violación sexual a menor de edad, con respecto a los parámetros normativos, doctrinarios y jurisprudenciales pertinentes, en el expediente materia de investigación N°00185-2008, del Distrito Judicial de Cañete, 2018, fue de rango mediana, obteniendo como resultado una puntuación de treinta. En la que, se derivó de la calidad de la parte expositiva, considerativa y resolutiva obteniéndose rango de: alto, bajo y alto, respectivamente. Asimismo se detalla que el rango de la calidad de: introducción, y la postura de las partes, fueron: mediano y alto; por otro lado, en la motivación de los hechos; la motivación del derecho; la motivación de la pena; y la motivación de la reparación civil, fueron de muy alto, muy bajo y bajo respectivamente; finalmente la aplicación del principio de correlación, y la descripción de la decisión, fueron: bajo y muy alto.



**Cuadro 8: Calidad de la sentencia de segunda instancia, sobre Violación sexual a menor de edad, con respecto a los parámetros normativos, doctrinarios y jurisprudenciales pertinentes en el expediente N°00185-2008 del Distrito Judicial de Cañete, Cañete 2018.**

Variable en estudio	Dimensiones de la variable	Sub dimensiones de la variable	Calificación de las sub dimensiones					Calificación de las dimensiones	Determinación de la variable: Calidad de la sentencia de segunda instancia						
			Muy baja	Baja	Mediana	Alta	Muy Alta		Muy baja	Baja	Mediana	Alta	Muy alta		
			1	2	3	4	5		[1 - 8]	[9 - 16]	[17 - 24]	[25 - 32]	[33 - 40]		
Calidad de la sentencia de segunda instancia	Parte expositiva	Introducción		X				5	[9 - 10]	Muy alta	29				
		Postura de las partes			X				[7 - 8]	Alta					
									[5 - 6]	Mediana					
									[3 - 4]	Baja					
	Parte considerativa		2	4	6	8	10	14	[17 - 20]	Muy alta					
		Motivación de los hechos					X		[13 - 16]	Alta					
		Motivación de la pena		X					[9 - 12]	Mediana					
	Parte resolutive	Aplicación del Principio de correlación		1	2	3	4	5	10	[5 - 8]					Baja
							X	[1 - 4]		Muy baja					
								[9 - 10]		Muy alta					
								[7 - 8]	Alta						

		Descripción de la decisión					X		[5 - 6]	Mediana					
									[3 - 4]	Baja					
									[1 - 2]	Muy baja					

**Fuente:** Expediente N° 00185-2008-0-0801-JR-PE-01 del Distrito Judicial de Cañete, 2018.

**Nota:** Parámetros correspondiente a la sentencia de segunda instancia, precisando los resultados obtenidos en su parte expositiva, considerativa y resolutive del expediente materia de investigación.

**Lectura:** Con respecto al cuadro N° 8 revela que la calidad de la sentencia de segunda instancia sobre el delito de Violación sexual a menor de edad, respecto a los parámetros normativos, doctrinarios y jurisprudenciales pertinentes al expediente N° 00185-2008 del Distrito Judicial de Cañete 2018, teniendo como rango alta calidad, obteniéndose una puntuación de veintinueve. En la cual se derivó de la calidad de la parte expositiva, considerativa y resolutive que fueron de rango: mediana, alto y muy alta, respectivamente. Dónde, el rango de la calidad de la introducción, y la postura de las partes, fueron: baja y mediana; asimismo en la motivación de los hechos; y la motivación de la pena; fueron: muy alta, y baja respectivamente; donde finalmente la aplicación del principio de correlación, y la descripción de la decisión, se obtuvieron ambas en muy alta calidad.

## **4.2. Análisis de los resultados.**

Conforme a los resultados se determinó que la calidad de las sentencias de primera y segunda instancia sobre el delito de Violación sexual a menor de edad, en el expediente N°00185-2008-0-0801-JR-PE-01, perteneciente al Distrito Judicial de Cañete, fueron de rango mediana y alta, esto es de conformidad con los parámetros normativos, doctrinarios y jurisprudenciales pertinentes, planteados en el presente estudio, respectivamente (Cuadros 7 y 8).

### **4.2.1. Sentencia de primera instancia.**

Se trata de una sentencia emitida por un órgano jurisdiccional de primera instancia, este fue la Sala Penal de la Corte Superior de Justicia de Cañete.

De esta manera se tiene como resultados obtenidos en la sentencia de primera instancia sobre el delito de Violación sexual a menor de edad, con respecto a los parámetros normativos, doctrinarios y jurisprudenciales pertinentes, en el expediente materia de investigación N°00185-2008, del Distrito Judicial de Cañete, 2018 fue de rango mediana, obteniendo como resultado una puntuación de treinta. En la que, se derivó de la calidad de la parte expositiva, considerativa y resolutive obteniéndose rango de: alto, bajo y alto, respectivamente. Asimismo se detalla que el rango de la calidad de: introducción, y la postura de las partes, fueron: mediano y alto; por otro lado, en la motivación de los hechos; la motivación del derecho; la motivación de la pena; y la motivación de la reparación civil, fueron de muy alto, muy bajo y bajo respectivamente; finalmente la aplicación del principio de correlación, y la descripción de la decisión, fueron: bajo y muy alto.

A continuación se detalla lo siguiente:

*Con respecto a la introducción y la postura de las partes en la parte expositiva de la sentencia de primera instancia:*

En el cuadro N°1, revela la calidad de la parte expositiva correspondiente a la sentencia de primera instancia obteniéndose como rango: alta, con un puntaje de siete, de la cual se derivó de la calidad de la introducción y la postura de las partes, teniendo como resultado en ambas de rango: mediana y alta, respectivamente.

Sin embargo, respecto a la introducción, se encontraron 3 parámetros previstos siendo: El asunto; aspectos del proceso; y la claridad, no encontrando: el encabezamiento y la individualización del acusado.

Por consiguiente, en la postura de las partes, se encontraron 4 de los 5 parámetros previstos en las cuales se: evidencia la descripción de los hechos y las circunstancias objeto de la acusación; la evidencia de la calificación jurídica del fiscal; y la evidencia de la pretensión de la defensa del acusado, mientras que el parámetro que evidencia la formulación de las pretensiones penales y civiles del fiscal y de la parte civil no se encontró.

*Con respecto a la motivación de los hechos, derecho, pena, y la reparación civil; de la parte considerativa en el expediente materia de investigación:*

En el cuadro N° 2, la calidad de la parte considerativa de la sentencia de primera instancia tuvo como rango baja calidad, obteniéndose dieciséis puntos.

En la cual se derivó de la motivación de los hechos; motivación del derecho;

motivación de la pena; teniendo como rango: muy alta, muy baja y baja respectivamente; asimismo en la motivación de la reparación civil no se obtuvo puntaje alguno por no encontrarse pronunciamiento.

Sin embargo, en la motivación de los hechos, se encontraron los 5 parámetros previstos: razones que evidencian la selección de los hechos y las circunstancias que se dan por probadas o improbadas; las razones que evidencian la aplicación de la valoración conjunta; las razones que evidencian la fiabilidad de las pruebas, las razones que evidencian la aplicación de las reglas de la sana crítica, la máxima de la experiencia, y la claridad.

En otro lado, la motivación del derecho, se ubicó entre 1 de los 5 parámetros previstos; mientras que: Las razones que evidencian la determinación de la tipicidad; las razones que evidencian la determinación de la antijuricidad; las razones que evidencian la determinación de la culpabilidad; las razones que evidencian el nexo (enlace) entre los hechos y el derecho aplicado que justifican la decisión, son los parámetros no ubicados.

Asimismo, en la motivación de la pena, se encontró 2 de los 5 parámetros previstos: Las razones que evidencian la apreciación de las declaraciones del acusado, y la claridad; mientras que no se encontraron: Las razones que evidencian la individualización de la pena; las razones que evidencian la proporcionalidad con la lesividad; y las razones que evidencian la proporcionalidad con la culpabilidad. Finalmente, en la motivación de la reparación civil, es bueno resaltar que no se encontraron ninguno de los 5 parámetros previstos.

*Con respecto a la aplicación del principio de correlación, y la descripción de la decisión de la parte resolutive del expediente materia de investigación:*

En el cuadro N° 3, se da cuenta que la calidad de la parte resolutive de la sentencia de primera instancia fue de rango alta, obteniéndose un puntaje de siete, en la cual se derivó de la aplicación del principio de correlación y la descripción de la decisión, teniendo como resultado en ambas: baja y muy alta, respectivamente.

Por otro lado, en la aplicación del principio de correlación, se encontraron 2 de los 5 parámetros previstos, de las cuales fueron: el pronunciamiento que evidencia la correspondencia (relación recíproca) con las pretensiones de la defensa del acusado, y la claridad; mientras que los 3 parámetros que no cumplen son: el pronunciamiento que evidencia la correspondencia (relación recíproca) con los hechos expuestos y la calificación jurídica prevista en la acusación del fiscal; el pronunciamiento que evidencia la correspondencia (relación recíproca) con las pretensiones penales y civiles formuladas por el fiscal y la parte civil y el pronunciamiento que evidencia correspondencia (relación recíproca) con la parte expositiva y considerativa respectivamente, no se encontraron.

Asimismo, en la descripción de la decisión se encontraron los 5 parámetros previstos: el pronunciamiento que evidencia la mención expresa y clara de la identidad; el pronunciamiento que evidencia la mención expresa y clara del delito atribuido; el pronunciamiento que evidencia la mención expresa y clara de la pena y la reparación civil; así como el pronunciamiento que evidencia la mención expresa y clara de la identidad del agraviado, y la claridad.

#### **4.2.2. Sentencia de segunda instancia:**

Se trata de una sentencia emitida por un órgano jurisdiccional de segunda instancia, este fue la Sala Penal Transitoria de la Corte Superior de Justicia de Cañete.

De esta manera se tiene como resultados obtenidos en la sentencia de segunda instancia sobre el delito de Violación sexual a menor de edad, respecto a los parámetros normativos, doctrinarios y jurisprudenciales pertinentes al expediente N° 00185-2008 del Distrito Judicial de Cañete 2018, teniendo como rango alta calidad, obteniéndose una puntuación de veintinueve. En la cual se derivó de la calidad de la parte expositiva, considerativa y resolutive que fueron de rango: mediana, alto y muy alta, respectivamente. Dónde, el rango de la calidad de la introducción, y la postura de las partes, fueron: baja y mediana; asimismo en la motivación de los hechos; y la motivación de la pena; fueron: muy alta, y baja respectivamente; donde finalmente la aplicación del principio de correlación, y la descripción de la decisión, se obtuvieron ambas en muy alta calidad.

A continuación, se detalla lo siguiente:

*Con respecto a la introducción y la postura de las partes de la parte expositiva del expediente materia de investigación:*

En el cuadro N° 4, revela que la calidad de la parte expositiva de la sentencia de segunda instancia se obtuvo de rango mediana, obteniéndose un puntaje de cinco, en la cual se derivó de la calidad de la introducción y la postura de las partes, teniendo como rango en ambas de: baja y mediana, respectivamente.

Por otro lado, en la introducción, se encontraron 2 de los 5 parámetros previstos: el

asunto, y la claridad; mientras que 3: el encabezamiento; la individualización del acusado y aspectos del proceso, no se ubicaron. Asimismo, en la postura de las partes, se encontraron 3 de los 5 parámetros previstos siendo: el objeto de la impugnación; la evidencia de la formulación de las pretensiones de los impugnantes y la claridad; mientras que 2: la congruencia con los fundamentos fácticos y jurídicos que sustentan la impugnación y evidencia la formulación de las pretensiones penales y civiles de la parte contraria; no se encontraron.

*Con respecto a la motivación de los hechos, derecho, pena, y la reparación civil; de la parte considerativa en el expediente materia de investigación:*

En el cuadro N° 5, revela que la calidad de la parte considerativa de la sentencia de segunda instancia se obtuvo rango de alta calidad, obteniéndose un puntaje de catorce, en la cual se derivó de la calidad de la motivación de los hechos; y de la motivación de la pena, teniendo ambos como rango de: muy alta, y baja respectivamente. Por otro lado, en la motivación de los hechos, se encontraron los 5 parámetros previstos.

*Con respecto a la aplicación del principio de correlación y de la descripción de la decisión; de la parte resolutive en el expediente materia de investigación:*

En el cuadro N° 6 revela que la calidad de la parte resolutive de la sentencia de segunda instancia se obtuvo un rango de muy alta. En la que, se derivó de la calidad de la aplicación del principio de correlación, y la descripción de la decisión, que fueron ambos de rango muy alto.

Por lo que, en la aplicación del principio de correlación, se encontraron los 5 parámetros previstos integrando el pronunciamiento que evidencia la resolución de



todas las pretensiones formuladas en el recurso impugnatorio; el pronunciamiento que evidencia la resolución, las pretensiones formuladas en el recurso impugnatorio, el pronunciamiento que evidencia aplicación de las dos reglas precedentes a las cuestiones introducidas y sometidas al debate. Asimismo, en la descripción de la decisión, se encontraron los 5 parámetros previstos.

Se derivó de la calidad de la aplicación del principio de correlación y la descripción de la decisión, que fueron ambas de muy alta, respectivamente.

En síntesis, se puede precisar que la fundamentación de la sentencia es la parte más difícil en la elaboración de una decisión judicial. Una sentencia debe ser fundamentada con todos los elementos esenciales que respaldan la parte dispositiva. Para cualquier juez esta es una tarea difícil.

Y se complica aún más pues, además de tener que ser comprensible para el acusado, las víctimas y el público en general tiene que convencer al tribunal de alzada de que la decisión asumida es correcta. Esto significa que el juez tiene que esforzarse para que, la sentencia pueda ser comprendida sin problema.

Cumplir con esta exigencia lleva como consecuencia no copiar partes de otros textos u otras sentencias en la fundamentación, pues existe el peligro que las partes copiadas no aporten nada indispensable a la fundamentación de la sentencia, impidiendo en muchos casos observar con claridad una relación directa con el caso resuelto, siendo únicamente excepcional el uso de éstas, tanto más, si prescindiendo de todo ello, también se evitarían contradicciones en la fundamentación.

## **V. CONCLUSIONES.**

Finalmente se tiene que, con respecto a los parámetros normativos, doctrinarios y jurisprudenciales sobre el delito de Violación sexual a menor de edad en el expediente N°00185-2008 correspondiente al Distrito Judicial de Cañete, Cañete 2018, se tienen como conclusiones obtenidas que se detallan en el cuadro 7 y 8 que las sentencias de primera y segunda instancia tuvieron rango de mediana y de alta calidad respectivamente.

### **5.1. Sentencia de primera instancia: Donde se precisa la parte expositiva, considerativa y resolutive, siendo emitida por la Sala Superior Penal de la Corte Superior de Justicia de Cañete.**

Con respecto al cuadro N° 7, detalla la calidad de la sentencia de primera instancia sobre el delito de Violación sexual a menor de edad, con respecto a los parámetros normativos, doctrinarios y jurisprudenciales pertinentes, en el expediente materia de investigación N°00185-2008, del Distrito Judicial de Cañete, 2018, fue de rango mediana, obteniendo como resultado una puntuación de treinta. En la que, se derivó de la calidad de la parte expositiva, considerativa y resolutive obteniéndose rango de: alto, bajo y alto, respectivamente. Asimismo se detalla que el rango de la calidad de: introducción, y la postura de las partes, fueron: mediano y alto; por otro lado, en la motivación de los hechos; la motivación del derecho; la motivación de la pena; y la motivación de la reparación civil, fueron de muy alto, muy bajo y bajo respectivamente; finalmente la aplicación del principio de correlación, y la descripción de la decisión, fueron: bajo y muy alto.

En el expediente materia de investigación, se resolvió en su parte resolutive CONDENAR a E.A.C.R., cuyas generales de la ley obran en autos, como autor del delito Contra la Libertad – Violación sexual de menor de edad en agravio de la menor de iniciales S.R.H.O., a QUINCE AÑOS DE PENA PRIVATIVA DE LIBERTAD.

De estas primeras conclusiones, con respecto a la sentencia de primera instancia se puede precisar qué; el derecho a la motivación escrita de las resoluciones judiciales por parte de los operadores de justicia penal, es parte integrante del derecho a la tutela jurisdiccional efectiva, al cual se reconduce, por lo tanto, no le falta razón al profesor Jaén Vallejo cuando sostiene que se trata de un “derecho fundamental con tutela reforzada”.

La importancia de la satisfacción del derecho a la motivación de las resoluciones judiciales radica en que justamente a través de la motivación se puede determinar si una decisión judicial es arbitraria o no, lo cual permite a su vez la realización del antes aludido principio de interdicción de la arbitrariedad. (Bustamante Alarcon: Derechos, 308).

**5.2. Sentencia de segunda instancia: Donde se precisa la parte resolutive, considerativa y resolutive, siendo emitida por la Sala Penal Transitoria de la Corte Suprema de Justicia.**

Con respecto al cuadro N° 8 detalla que la calidad de la sentencia de segunda instancia sobre el delito de Violación sexual a menor de edad, respecto a los parámetros normativos, doctrinarios y jurisprudenciales pertinentes al expediente N° 00185-2008 del Distrito Judicial de Cañete 2018, teniendo como rango alta calidad, obteniéndose

una puntuación de veintinueve. En la cual se derivó de la calidad de la parte expositiva, considerativa y resolutive que fueron de rango: mediana, alto y muy alta, respectivamente. Dónde, el rango de la calidad de la introducción, y la postura de las partes, fueron: baja y mediana; asimismo en la motivación de los hechos; y la motivación de la pena; fueron: muy alta, y baja respectivamente; donde finalmente la aplicación del principio de correlación, y la descripción de la decisión, se obtuvieron ambas en muy alta calidad.

En el expediente materia de investigación, se resolvió en su parte resolutive declarar NO HABER NULIDAD en la sentencia de fecha veintitrés de marzo del dos mil nueve, obrante a fojas doscientos, que condenó a E.A.C.R., por delito contra la Libertad – violación sexual a menor de edad en agravio de la menor de iniciales S.R.H.O., a quince años de pena privativa de la libertad, que con el descuento de carcelería que viene sufriendo desde el tres de noviembre de dos mil ocho, vencerá el dos de noviembre de dos mil veintitrés.

Finalmente con respecto a la sentencia de segunda instancia se puede precisar qué; las resoluciones judiciales para ajustarse a los mínimos correspondientes al principio del debido proceso legal deben contener una razonada fundamentación tanto de lo fáctico como de lo jurídico, de allí que aun cuando se conceda al operador de justicia penal libertad de apreciación de los elementos probatorios, tienen obligación de consignar los argumentos que han servido para tal convicción.

Es así que el autor Jaén Vallejo, establece que la exigencia de razonabilidad de la decisión judicial supone que la misma aplique las normas de manera no arbitraria; en palabras del Tribunal Constitucional español en sentencia 25/2000 “Que el

fundamento de la decisión sea la aplicación no arbitraria de las normas que se consideren adecuadas al caso, pues tanto si la aplicación de la legalidad es fruto de un error patente, como si fuere “arbitraria, manifiestamente irrazonada o irrazonable” no podría considerarse fundada en derecho, dado que la aplicación de la legalidad sería tan solo una mera apariencia.

## REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS.

- Ascencio Mellado, José María. (1989).** *La Prueba Prohibida y Prueba Pre constituida*. Madrid-España: Ed. Trivium.
- Bacigalupo, Enrique. (1996).** *Manual de Derecho Penal*. Bogotá: Temis.
- Baca Cabrera, Rojas Vargas & Neira Huamán (1999).** *Jurisprudencia penal en procesos ordinarios*. Perú: Editorial Gacela Jurídica.
- Begue Lezaun, Juan José. (2005).** *Sobre las tribulaciones del bien jurídico objeto de protección en los delitos contra la libertad sexual*. Madrid-España: *Revista del Ministerio Fiscal*, volumen (13).
- Binder, Alberto M. (2000).** *Introducción al derecho procesal penal*. Buenos Aires – Argentina: Editorial Ad Hoc.
- Bovino Alberto. (2005).** *Principios Políticos del Procedimiento Penal*. Buenos Aires: Del Puerto.
- Boris Faustino, Cárdenas Alvarado. (2009).** *Manifestaciones patológicas de la motivación de las resoluciones judiciales a la luz de la jurisprudencia de la corte suprema de justicia* (Tesis Doctorado en Derecho). Universidad Privada Antenor Orrego, Trujillo – Perú. 165.
- Botero, Martín Eduardo. (2008).** *El Sistema Procesal Acusatorio*. Bogotá: Ediciones Jurídicas Andrés Morales.
- Caro Jhon, J. (2007),** *Diccionario de Jurisprudencia Penal*, Perú, Editorial Grijley.

- Calderón Sumarriva, Ana C. (2011).** *El nuevo sistema Procesal penal: Análisis crítico*. Lima: Editorial San Marcos.
- Calderón Sumarriva, Ana. (2010).** *El ABC del derecho Penal*. Lima: Editorial San Marcos.
- Castillo Alva, José Luis. (2013).** *Principios fundamentales del proceso penal: La motivación suficiente en materia penal*. Lima: Gaceta Penal & Procesal penal.
- Castillo Alva, José Luis. (2006).** *Jurisprudencia Penal 1*. Sentencia de la Corte Suprema de Justicia de la Republica “Ejecutoria suprema del 26/10/2004, R. N. N° 775-2004-Junín”. Lima: Grijeley.
- Casado, María Laura. (2009).** *Diccionario jurídico*, (6a ed.). Argentina: Valletta Ediciones S.R.L.
- Caucoto Pereira, Nelson. (2012).** *Derecho penal II*. Recuperado de: <http://es.scribd.com/doc/162278391/Derecho-Penal-II>
- Cancio Melia, Manuel (1999).** “*Los delitos de agresiones sexuales, abusos sexuales y acoso sexual en el nuevo Código Penal Español*”, en Revista Peruana de Ciencias Penales, N° 7-8, marzo, Lima.
- Cancio Melia, Manuel (2002).** “*Las infracciones de violación de la libertad sexual, proxenetismo y ofensas al pudor público en Derecho Penal Peruano*”, en revista Peruana de Ciencias Penales, N°11, Setiembre, Lima.

**Caro Coria, Dino Carlos (1999).** “*Problemas de interpretación judicial en los delitos contra la libertad e indemnidad sexuales*”, en *Cátedra. Espíritu del Derecho*, Año III, N° 5, Diciembre, Lima.

**Caro Coria, Dino Carlos y San Martín Castro, César (2000).** “*Delitos contra la libertad e indemnidad sexuales*”. Aspectos penales y procesales, Grijley, Lima.

**Castillo Gonzales, Francisco (1976).** “*Observaciones sobre el delito de violación, en Revista de Ciencias jurídicas*”, N° 29, San José de Costa Rica.

**Cerezo Mir, José (2004).** *Curso de Derecho Penal español. Parte General*, T.II, 6ta edición, Tecnos, Madrid.

**Chocano Rodríguez Reiner (1994).** “*La violación sexual y los actos contra el pudor del menor*”, en *Revista Peruana de Ciencias Penales*, N° 4, Lima.

**Cobo del Rosal, M. (1999).** *Derecho penal. Parte general*. (5a. Ed.). Valencia: Tirant lo Blanch.

**Corte Suprema del Perú, Sala Penal Especial, Exp. N° A.V. 19 – 2001,** Sentencia a Alberto Fujimori, Delitos de Asesinato, lesiones y secuestro.

**Coronado C., Percy. (2010).** *La prueba en el Código Procesal Penal peruano*. Recuperado de: <http://abogadoschanchamayo.es.tl/La-prueba-en-el-nuevo-Código-Procesal-Penal-peruano.htm>

**Colomer Hernández, Ignacio. (2003).** *La Motivación de las sentencias: Sus exigencias constitucionales y legales*. Valencia-España: Editorial Tirant Lo Blanch.



- Cubas, Villanueva. V. (2006).** *El proceso penal: Teoría y Jurisprudencia Constitucional*, Perú-Lima: Editorial Palestra.
- Dávila, Lorenzo & Morillas, Fernández. (2005).** *Monografías de derecho penal 4: Análisis dogmático y criminológico de los delitos de pornografía infantil*. Madrid-España: Editorial DYKINSON S.L.
- Devis Echandía, H. (1996).** *Compendio de derecho procesal: Teoría general del proceso*, decimocuarta edición. Bogotá-Colombia: Editorial ABC.
- Devis Echandía, H. (2000).** *Compendio de la Prueba Judicial*. Tomo I. Buenos Aires: Rubinzal-Culzoni Editores.
- Díaz Aranda, Enrique. (2008).** *Derecho Penal Parte General (conceptos principios y fundamentos del derecho penal mexicano conforme a la teoría del delito funcionalista social)*, Tercera Edición. México: Ed. Porrúa.
- Donna, Edgardo Alberto. (1999).** *Derecho penal parte especial*, Tomo I. Argentina –Buenos Aires: Rubinzal - Culzoni Editores.
- Dueñas Canches, Omar. (2006).** Importancia de la aplicación de la etapa intermedia en el proceso penal”. *Dialogo con la jurisprudencia* N° 90. Lima: Gaceta Jurídica.
- Elizondo Reyes, Dafne & Salazar Ficklin, Federico. (2008).** *Falta o Ausencia de Motivación Vicio Formal de la Sentencia y Violación a las Reglas de la Sana Crítica (Control de Logicidad) Distinción entre ambos supuestos*. (Tesis Doctoral). Recuperado de: <http://es.scribd.com/doc/93431997/Falta-de-Motivacion-de-La-Sentencia>.

**El Perú ocupa el puesto 75 en el ránking del Índice de Prosperidad 2013.** (2013, 7 noviembre). *La Republica*.

**Escobar Pérez, Mirian Janeth. (2010).** *La valoración de la prueba, en la motivación de una sentencia en la legislación ecuatoriana.* (Tesis Maestría). Universidad Andina Simón Bolívar, Sede Ecuador. Recuperado de: <http://repositorio.uasb.edu.ec/>

**Egacal. (2007).** *Balotario desarrollado del CNM en 1115 preguntas y respuestas.* Lima: Edit. San Marcos.

**Fenech, Miguel. (1982).** *El Proceso Penal* (4ta Ed.). Madrid – España: Edición AGESA.

**Franciskovic Ingunza, Beatriz Angélica. (2007).** *La Sentencia Arbitraria por falta de motivación en los hechos y el derecho.* Recuperado de: [http://www.uigv.edu.pe/facultades/derecho/documentos/biblioteca/Articulo03\\_BeatrizFranciskovic.pdf](http://www.uigv.edu.pe/facultades/derecho/documentos/biblioteca/Articulo03_BeatrizFranciskovic.pdf)

**Gaceta Jurídica Penal. (2006).** *Dialogo con la Jurisprudencia.* Ejecutoria Suprema del 21/04/2005, R. N. N° 304-2005 Cusco, Año 12, N° 94. Lima: Gaceta Jurídica.

**García Cabero Percy. (2010).** *La naturaleza y alcance de la reparación civil: a propósito del precedente vinculante establecido en la Ejecutoria Suprema R.N. 948-2005 Junín.* Recuperado de: [http://www.itaiusesto.com/wp-content/uploads/2012/12/5\\_1-Garcia-Cavero.pdf](http://www.itaiusesto.com/wp-content/uploads/2012/12/5_1-Garcia-Cavero.pdf)

**Salinas Siccha, Ramiro. (2016).** *Delitos Patrimoniales* (3era Edición). Idemsa.

**San Martín Castro, César. (1999).** *Derecho Procesal Penal. Volumen I.* Peru:  
Editorial Jurídica Grijley.

**San Martín Castro César Eugenio. (2003).** *Derecho Procesal Penal* (2da. Ed.).  
Lima: Editorial Grijley.

**San Martín Castro, César. (2006).** *Derecho Procesal Penal, Tomo I* (2da Ed). Perú-  
Lima: Editora Jurídica Grijley E.I.R.L.

**San Martín Castro, César Eugenio. (2012).** *Valoración de la prueba en el proceso  
penal.* En: AEQUITAS Año III N° 5.

**A  
N  
N  
E  
X  
O  
S**

**ANEXO 1**  
**SENTENCIAS PENALES CONDENATORIAS – IMPUGNAN Y CUESTIONAN LA PENA**

**CUADRO DE OPERACIONALIZACIÓN DE LA VARIABLE: CALIDAD DE LA SENTENCIA (1RA.SENTENCIA)**

OBJETO DE ESTUDIO	VARIABLE	DIMENSIONES	SUB DIMENSIONES	PARÁMETROS (INDICADORES)
S E N T E N C I A	CALIDAD  DE  LA  SENTENCIA	PARTE EXPOSITIVA	Introducción	<p><b>1. El encabezamiento evidencia:</b> la individualización de la sentencia, indica el número de expediente, el número de la resolución que le corresponde a la sentencia, lugar, fecha de expedición, menciona al juez, jueces/ la identidad de las partes. En los casos que correspondiera la reserva de la identidad por tratarse de menores de edad. etc. Si cumple/No cumple</p> <p><b>2. Evidencia el asunto:</b> ¿Qué plantea? ¿Qué imputación? ¿Cuál es el problema sobre lo que se decidirá? Si cumple/No cumple</p> <p><b>3. Evidencia la individualización del acusado:</b> Evidencia datos personales del acusado: nombres, apellidos, edad/ en algunos casos sobrenombre o apodo. Si cumple/No cumple</p> <p><b>4. Evidencia los aspectos del proceso:</b> el contenido explicita que se tiene a la vista un proceso regular, sin vicios procesales, sin nulidades, que se ha agotado los plazos, las etapas, advierte constatación, aseguramiento de las formalidades del proceso, que ha llegado el momento de sentenciar/ En los casos que correspondiera: aclaraciones modificaciones o aclaraciones de nombres y otras; medidas provisionales adoptadas durante el proceso, cuestiones de competencia o nulidades resueltas, otros. Si cumple/No cumple</p> <p><b>5. Evidencia claridad:</b> el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. Si cumple/No cumple</p>
			Postura de las partes	<p>1. Evidencia descripción de los hechos y circunstancias objeto de la acusación. Si cumple/No cumple</p> <p>2. Evidencia la calificación jurídica del fiscal. Si cumple/No cumple</p> <p>3. Evidencia la formulación de las pretensiones penales y civiles del fiscal/<i>y de la parte civil. Este último, en los casos que se hubieran constituido en parte civil.</i> Si cumple/No cumple</p> <p>4. Evidencia la pretensión de la defensa del acusado. Si cumple/No cumple</p> <p>5. Evidencia claridad: el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no</p>

E N C I A		PARTE  CONSIDERATI VA		anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. Si cumple/No cumple
			Motivación de los hechos	<p><b>1. Las razones evidencian la selección de los hechos probados o improbados.</b> (Elemento imprescindible, expuestos en forma coherente, sin contradicciones, congruentes y concordantes con los alegados por las partes, en función de los hechos relevantes que sustentan la pretensión(es). <b>Si cumple/No cumple</b></p> <p><b>2. Las razones evidencian la fiabilidad de las pruebas.</b> (Se realizó el análisis individual de la fiabilidad y validez de los medios probatorios; si la prueba practicada puede considerarse fuente de conocimiento de los hechos, se verificó los requisitos requeridos para su validez). <b>Si cumple/No cumple</b></p> <p><b>3. Las razones evidencian aplicación de la valoración conjunta.</b> (El contenido evidencia completitud en la valoración, y no valoración unilateral de las pruebas, el órgano jurisdiccional examina todos los posibles resultados probatorios, interpreta la prueba, para saber su significado). <b>Si cumple/No cumple</b></p> <p><b>4. Las razones evidencia aplicación de las reglas de la sana crítica y las máximas de la experiencia.</b> (Con lo cual el juez forma convicción respecto del valor del medio probatorio para dar a conocer de un hecho concreto). <b>Si cumple/No cumple</b></p> <p><b>5. Evidencia claridad:</b> el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. <b>Si cumple/No cumple</b></p>
			Motivación del derecho	<p><b>1. Las razones evidencian la determinación de la tipicidad.</b> (Adecuación del comportamiento al tipo penal) (Con razones normativas, jurisprudenciales o doctrinarias lógicas y completas). <b>Si cumple/No cumple</b></p> <p><b>2. Las razones evidencian la determinación de la antijuricidad</b> (positiva y negativa) (Con razones normativas, jurisprudenciales o doctrinarias, lógicas y completas). <b>Si cumple/No cumple</b></p> <p><b>3. Las razones evidencian la determinación de la culpabilidad.</b> (Que se trata de un sujeto imputable, con conocimiento de la antijuricidad, no exigibilidad de otra conducta, o en su caso cómo se ha determinado lo contrario. (Con razones normativas, jurisprudenciales o doctrinarias lógicas y completas). <b>Si cumple/No cumple</b></p> <p><b>4. Las razones evidencian el nexo (enlace) entre los hechos y el derecho aplicado que justifican la decisión.</b> (Evidencia precisión de las razones normativas, jurisprudenciales y doctrinas, lógicas y completas, que sirven para calificar jurídicamente los hechos y sus circunstancias, y para fundar el fallo). <b>Si cumple/No cumple</b></p>

			<p>5. Evidencia <b>claridad</b>: el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. <b>Si cumple/No cumple</b></p>
		<p><b>Motivación de la pena</b></p>	<p><b>1. Las razones evidencian la individualización de la pena de acuerdo con los parámetros legales previstos en los artículo 45</b> (Carencias sociales, cultura, costumbres, intereses de la víctima, de su familia o de las personas que de ella dependen) <b>y 46 del Código Penal</b> (Naturaleza de la acción, medios empleados, importancia de los deberes infringidos, extensión del daño o peligro causados, circunstancias de tiempo, lugar, modo y ocasión; móviles y fines; la unidad o pluralidad de agentes; edad, educación, situación económica y medio social; reparación espontánea que hubiere hecho del daño; la confesión sincera antes de haber sido descubierto; y las condiciones personales y circunstancias que lleven al conocimiento del agente; la habitualidad del agente al delito; reincidencia) . (Con razones, normativas, jurisprudenciales y doctrinarias, lógicas y completa). <b>Si cumple/No cumple</b></p> <p><b>2. Las razones evidencian proporcionalidad con la lesividad.</b> (Con razones, normativas, jurisprudenciales y doctrinarias, lógicas y completas, <b>cómo y cuál es el daño o la amenaza que ha sufrido el bien jurídico protegido</b>). <b>Si cumple/No cumple</b></p> <p><b>3. Las razones evidencian proporcionalidad con la culpabilidad.</b> (Con razones, normativas, jurisprudenciales y doctrinarias, lógicas y completas). <b>Si cumple/No cumple</b></p> <p><b>4. Las razones evidencian, apreciación de las declaraciones del acusado.</b> (Las razones evidencian cómo, con qué prueba se ha destruido los argumentos del acusado). <b>Si cumple/No cumple</b></p> <p>5. Evidencia <b>claridad</b>: el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. <b>Si cumple/No cumple</b></p>
		<p><b>Motivación de la reparación civil</b></p>	<p><b>1. Las razones evidencian apreciación del valor y la naturaleza del bien jurídico protegido.</b> (Con razones normativas, jurisprudenciales y doctrinarias, lógicas y completas). <b>Si cumple/No cumple</b></p> <p><b>2. Las razones evidencian apreciación del daño o afectación causado en el bien jurídico protegido.</b> (Con razones normativas, jurisprudenciales y doctrinas lógicas y completas). <b>Si cumple/No cumple</b></p> <p><b>3. Las razones evidencian los actos realizados por el autor y la víctima en las circunstancias específicas de la ocurrencia del hecho punible.</b> (En los delitos culposos la imprudencia/ en los delitos dolosos la intención). <b>Si cumple/No cumple</b></p>

			<p>4. Las razones evidencian que el monto se fijó prudencialmente apreciándose las posibilidades económicas del obligado, en la perspectiva cierta de cubrir los fines reparadores. Si cumple/No cumple</p> <p>5. Evidencia <b>claridad</b>: el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. Si cumple/No cumple</p>
		<p><b>Aplicación del Principio de correlación</b></p>	<p>1. El pronunciamiento evidencia correspondencia (<i>relación recíproca</i>) con los hechos expuestos y la calificación jurídica prevista en la acusación del fiscal. Si cumple/No cumple</p> <p>2. El pronunciamiento evidencia correspondencia (<i>relación recíproca</i>) con las pretensiones penales y civiles formuladas por el fiscal y la parte civil (<i>éste último, en los casos que se hubiera constituido como parte civil</i>). Si cumple/No cumple</p> <p>3. El contenido del pronunciamiento evidencia correspondencia (<i>relación recíproca</i>) con las pretensiones de la defensa del acusado. Si cumple/No cumple</p> <p>4. El pronunciamiento evidencia correspondencia (<i>relación recíproca</i>) con la parte expositiva y considerativa respectivamente. (<i>El pronunciamiento es consecuente con las posiciones expuestas anteriormente en el cuerpo del documento - sentencia</i>). Si cumple/No cumple</p> <p>5. Evidencia <b>claridad</b>: el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. Si cumple/No cumple</p>
	<p><b>PARTE RESOLUTIVA</b></p>	<p><b>Descripción de la decisión</b></p>	<p>1. El pronunciamiento evidencia mención expresa y clara de la identidad del(os) sentenciado(s). Si cumple/No cumple</p> <p>2. El pronunciamiento evidencia mención expresa y clara del(os) delito(s) atribuido(s) al sentenciado. Si cumple/No cumple</p> <p>3. El pronunciamiento evidencia mención expresa y clara de la pena (<i>principal y accesoria, éste último en los casos que correspondiera</i>) y la reparación civil. Si cumple/No cumple</p> <p>4. El pronunciamiento evidencia mención expresa y clara de la(s) identidad(es) del(os) agraviado(s). Si cumple/No cumple</p> <p>5. Evidencia <b>claridad</b>: <i>el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas.</i> Si cumple/No cumple</p>



**CUADRO DE OPERACIONALIZACIÓN DE LA VARIABLE: SENTENCIA PENAL CONDENATORIA - CALIDAD DE LA SENTENCIA (2DA.INSTANCIA)**

OBJETO DE ESTUDIO	VARIABLE	DIMENSIONES	SUB DIMENSIONES	PARÁMETROS (INDICADORES)
S E N	CALIDAD DE	PARTE EXPOSITIVA	Introducción	<p>1. El encabezamiento evidencia: la individualización de la sentencia, indica el número del expediente, el número de resolución que le corresponde a la sentencia, lugar, fecha de expedición, menciona al juez, jueces/la identidad de las partes. En los casos que correspondiera la reserva de la identidad por tratarse de menores de edad. etc. Si cumple/No cumple</p> <p>2. Evidencia el asunto: ¿Cuál es el problema sobre lo que se decidirá? el objeto de la impugnación. Si cumple/No cumple</p> <p>3. Evidencia la individualización del acusado: Evidencia individualización del acusado con sus datos personales: nombres, apellidos, edad/ en algunos casos sobrenombre o apodo. Si cumple/No cumple</p> <p>4. Evidencia los aspectos del proceso: el contenido explicita que se tiene a la vista un proceso regular, sin vicios procesales, sin nulidades, que se ha agotado los plazos en segunda instancia, se advierte constatación, aseguramiento de las formalidades del proceso, que ha llegado el momento de sentenciar. Si cumple/No cumple</p> <p>5. Evidencia claridad: el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. Si cumple/No cumple</p>
				<p>1. Evidencia el objeto de la impugnación: <i>El contenido explicita los extremos impugnados.</i> Si cumple/No cumple</p>

T E N C I A	LA	<b>Postura de las partes</b>	<p>2. Evidencia congruencia con los fundamentos fácticos y jurídicos que sustentan la impugnación. (Precisa en qué se ha basado el impugnante). Si cumple/No cumple.</p> <p>3. Evidencia la formulación de las pretensión(es) del impugnante(s). Si cumple/No cumple.</p> <p>4. Evidencia la formulación de las pretensiones penales y civiles de la parte contraria (Dependiendo de quién apele, si fue el sentenciado quien apeló, lo que se debe buscar es la pretensión del fiscal y de la parte civil, de este último en los casos que se hubieran constituido en parte civil). Si cumple/No cumple</p> <p>5. Evidencia claridad: <i>el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas.</i> Si cumple/No cumple.</p>
	SENTENCIA	<b>Motivación de los hechos</b>	<p><b>1. Las razones evidencian la selección de los hechos probados o improbadas.</b> (<i>Elemento imprescindible, expuestos en forma coherente, sin contradicciones, congruentes y concordantes con los alegados por las partes, en función de los hechos relevantes que sustentan la pretensión(es).</i> <b>Si cumple/No cumple</b></p> <p><b>2. Las razones evidencian la fiabilidad de las pruebas.</b> (<i>Se realizó el análisis individual de la fiabilidad y validez de los medios probatorios; si la prueba practicada se puede considerar fuente de conocimiento de los hechos, se verificó los requisitos requeridos para su validez).</i> <b>Si cumple/No cumple</b></p> <p><b>3. Las razones evidencian aplicación de la valoración conjunta.</b> (<i>El contenido evidencia completitud en la valoración, y no valoración unilateral de las pruebas, el órgano jurisdiccional examina todos los</i></p>

		<p><b>PARTE CONSIDERA TIVA</b></p>	<p><i>posibles resultados probatorios, interpreta la prueba, para saber su significado).</i> <b>Si cumple/No cumple</b></p> <p><b>4. Las razones evidencia aplicación de las reglas de la sana crítica y las máximas de la experiencia.</b> <i>(Con lo cual el juez forma convicción respecto del valor del medio probatorio para dar a conocer de un hecho concreto).</i> <b>Si cumple/No cumple</b></p> <p><b>5. Evidencia claridad:</b> <i>el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas.</i> <b>Si cumple/No cumple</b></p>
		<p><b>Motivación de la pena</b></p>	<p><b>1.</b> Las razones evidencian la individualización de la pena de acuerdo con los parámetros legales previstos en los artículo 45 (<i>Carencias sociales, cultura, costumbres, intereses de la víctima, de su familia o de las personas que de ella dependen</i>) y 46 del Código Penal (<i>Naturaleza de la acción, medios empleados, importancia de los deberes infringidos, extensión del daño o peligro causados, circunstancias de tiempo, lugar, modo y ocasión; móviles y fines; la unidad o pluralidad de agentes; edad, educación, situación económica y medio social; reparación espontánea que hubiere hecho del daño; la confesión sincera antes de haber sido descubierto; y las condiciones personales y circunstancias que lleven al conocimiento del agente; la habitualidad del agente al delito; reincidencia</i>) . <i>(Con razones, normativas, jurisprudenciales y doctrinarias, lógicas y completa).</i> <b>Si cumple/No cumple</b></p> <p><b>2.</b> Las razones evidencian proporcionalidad con la lesividad. <i>(Con razones, normativas, jurisprudenciales y doctrinarias, lógicas y completas, cómo y cuál es el daño o la amenaza que ha sufrido el bien jurídico protegido).</i> <b>Si cumple/No cumple</b></p>

			<p>3. Las razones evidencian proporcionalidad con la culpabilidad. (<i>Con razones, normativas, jurisprudenciales y doctrinarias, lógicas y completas</i>). Si cumple/No cumple</p> <p>4. Las razones evidencian apreciación de las declaraciones del acusado. (<i>Las razones evidencian cómo, con qué prueba se ha destruido los argumentos del acusado</i>). Si cumple/No cumple</p> <p>5. Evidencia claridad: <i>el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas</i>. Si cumple/No cumple</p>
	<p><b>PARTE RESOLUTIV A</b></p>	<p><b>Aplicación del Principio de correlación</b></p>	<p><b>1. El pronunciamiento evidencia resolución de todas las pretensiones formuladas en el recurso impugnatorio</b> (<i>Evidencia completitud</i>). Si cumple/No cumple</p> <p><b>2. El pronunciamiento evidencia resolución nada más, que de las pretensiones formuladas en el recurso impugnatorio.</b> (<i>No se extralimita, excepto en los casos igual derecho a iguales hechos, motivadas en la parte considerativa</i>). Si cumple/No cumple</p> <p><b>3. El contenido del pronunciamiento evidencia aplicación de las dos reglas precedentes a las cuestiones introducidas y sometidas al debate, en segunda instancia</b> (<i>Es decir, todas y únicamente las pretensiones indicadas en el recurso impugnatorio/o las excepciones indicadas de igual derecho a iguales hechos, motivadas en la parte considerativa</i>). Si cumple/No cumple</p> <p><b>4. El contenido del pronunciamiento evidencia correspondencia</b> (relación recíproca) <b>con la parte expositiva y considerativa respectivamente.</b> (<i>El pronunciamiento es consecuente con las posiciones expuestas anteriormente en el cuerpo del documento - sentencia</i>). Si cumple/No cumple</p>

			<p>5. Evidencia claridad: <i>el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. Si cumple/No cumple.</i></p>
		<p><b>Descripción de la decisión</b></p>	<p>1. <b>El pronunciamiento evidencia mención expresa y clara de la identidad del(os) sentenciado(s).</b> Si cumple/No cumple</p> <p>2. <b>El pronunciamiento evidencia mención expresa y clara del(os) delito(s) atribuido(s) al sentenciado.</b> Si cumple/No cumple</p> <p>3. <b>El pronunciamiento evidencia mención expresa y clara de la pena (principal y accesoria, éste último en los casos que correspondiera) y la reparación civil.</b> Si cumple/No cumple</p> <p>4. <b>El pronunciamiento evidencia mención expresa y clara de la(s) identidad(es) del(os) agraviado(s).</b> Si cumple/No cumple</p> <p>5. Evidencia claridad: <i>el contenido del lenguaje no excede ni abusa del uso de tecnicismos, tampoco de lenguas extranjeras, ni viejos tópicos, argumentos retóricos. Se asegura de no anular, o perder de vista que su objetivo es, que el receptor decodifique las expresiones ofrecidas. Si cumple/No cumple</i></p>

## ANEXO 2

### **CUADROS DESCRIPTIVOS DEL PROCEDIMIENTO DE RECOLECCIÓN, ORGANIZACIÓN, CALIFICACIÓN DE LOS DATOS Y DETERMINACIÓN DE LA VARIABLE.**

**Impugnan la sentencia y discrepan con la pena (únicamente)**

#### **1. CUESTIONES PREVIAS**

1. De acuerdo al Cuadro de Operacionalización de la Variable (Anexo 1), se denomina objeto de estudio a las sentencias de primera y segunda instancia.
2. La variable de estudio viene a ser la calidad de las sentencias de primera y segunda instancia según los parámetros doctrinarios, normativos y jurisprudenciales pertinentes.
3. La variable tiene dimensiones, los cuales son tres por cada sentencia, estos son: la parte expositiva, considerativa y resolutive, respectivamente.
4. Cada dimensión de la variable tiene sus respectivas sub dimensiones.

##### **4.1. En relación a la sentencia de primera instancia:**

- 4.1.1. Las sub dimensiones de la dimensión parte expositiva son 2:  
Introducción y la postura de las partes.
- 4.1.2. Las sub dimensiones de la dimensión parte considerativa son 4:  
Motivación de los hechos, motivación del derecho, motivación de la pena y motivación de la reparación civil.
- 4.1.3. Las sub dimensiones de la dimensión parte resolutive son 2:  
Aplicación del principio de correlación y descripción de la decisión.

## **4.2. En relación a la sentencia de segunda instancia:**

**4.2.1.** Las sub dimensiones de la dimensión parte expositiva son 2:

Introducción y postura de las partes.

**4.2.2.** Las sub dimensiones de la dimensión parte considerativa son 2:

*Motivación de los hechos y motivación de la pena.*

**4.2.3.** Las sub dimensiones de la dimensión parte resolutive son 2:

Aplicación del principio de correlación y descripción de la decisión.

**5.** Cada sub dimensión presenta 5 parámetros, los cuales se registran en el instrumento para recoger los datos que se llama lista de cotejo.

**6.** Para asegurar la objetividad de la medición, en cada sub dimensión se ha previsto 5 parámetros, que son criterios o indicadores de calidad, extraídos indistintamente de la normatividad, la doctrina y la jurisprudencia que se registran en la lista de cotejo.

**7. De los niveles de calificación:** se ha previstos 5 niveles de calidad, los cuales son: muy baja, baja, mediana, alta y muy alta. Aplicable para determinar la calidad de las sub dimensiones, las dimensiones y la variable en estudio.

## **8. Calificación:**

**8.1. De los parámetros:** el hallazgo o inexistencia de un parámetro, en el texto de la sentencia en estudio, se califica con las expresiones: si cumple y no cumple

**8.2. De las sub dimensiones:** se determina en función al número de parámetros cumplidos.

**8.3. De las dimensiones:** se determina en función a la calidad de las sub dimensiones, que presenta.

**8.4. De la variable:** se determina en función a la calidad de las dimensiones

## **9. Recomendaciones:**

**9.1.** Examinar con exhaustividad: el Cuadro de Operacionalización de la Variable que se identifica como Anexo 1.

**9.2.** Examinar con exhaustividad: el proceso judicial existente en el expediente.

**9.3.** Identificar las instituciones procesales y sustantivas existentes en el proceso judicial existente en el expediente, incorporarlos en el desarrollo de las bases teóricas del trabajo de investigación, utilizando fuentes doctrinarias, normativas y jurisprudenciales.

**9.4.** Empoderarse, sistemáticamente, de los conocimientos y las estrategias previstas facilitará el análisis de la sentencia, desde el recojo de los datos, hasta la defensa de la tesis.

**10.** El presente anexo solo describe el procedimiento de recojo y organización de los datos.

**11.** Los cuadros de presentación de los resultados evidencian su aplicación.

## **2. PROCEDIMIENTOS PARA RECOGER LOS DATOS DE LOS PARÁMETROS DOCTRINARIOS, NORMATIVOS Y JURISPRUDENCIALES PREVISTOS EN EL PRESENTE ESTUDIO.**

Para recoger los datos se contrasta la lista de cotejo con el texto de la sentencia; el propósito es identificar cada parámetro en el texto respectivo de la sentencia.



La calificación se realiza conforme al cuadro siguiente:

**Cuadro 1**

**Calificación aplicable a los parámetros**

Texto respectivo de la sentencia	Lista de parámetros	Calificación
		<b>Si cumple</b> (cuando en el texto se cumple)
		<b>No cumple</b> (cuando en el texto no se cumple)

**Fundamentos:**

- El hallazgo de un parámetro se califica con la expresión : Si cumple
- La ausencia de un parámetro se califica con la expresión : No cumple

**3. PROCEDIMIENTO BÁSICO PARA DETERMINAR LA CALIDAD DE UNA SUB DIMENSIÓN**

(Aplicable cuando se trata de la sentencia de primera y de segunda instancia)

**Cuadro 2**

**Calificación aplicable a cada sub dimensión de la parte expositiva y resolutive**

Cumplimiento de los parámetros en una sub dimensión	Valor (referencial)	Calificación de calidad
Si se cumple 5 de los 5 parámetros previstos	5	Muy alta
Si se cumple 4 de los 5 parámetros previstos	4	Alta
Si se cumple 3 de los 5 parámetros previstos	3	Mediana

Si se cumple 2 de los 5 parámetros previstos	2	Baja
Si sólo se cumple 1 parámetro previsto o ninguno	1	Muy baja

**Fundamentos:**

- ⤴ Se procede luego de haber aplicado las pautas establecidas en el Cuadro 1, del presente documento.
- ⤴ Consiste en agrupar los parámetros cumplidos.
- ⤴ La calidad de la sub dimensión se determina en función al número de parámetros cumplidos.
- ⤴ *Para todos los casos el hallazgo de uno, o ninguno de los 5 parámetros previstos, se califica con el nivel de: muy baja.*

**4. PROCEDIMIENTO PARA DETERMINAR LA CALIDAD DE LAS DIMENSIONES PARTE EXPOSITIVA Y RESOLUTIVA.**

(Aplicable cuando se trata de la sentencia de primera y de segunda instancia).

**Cuadro 3**

**Calificación aplicable a las dimensiones: parte expositiva y parte resolutive**

Dimensión	Sub dimensiones	Calificación					De la dimensión	Rangos de calificación de la dimensión	Calificación de la calidad de la dimensión
		De las sub dimensiones							
		Muy baja	Baja	Mediana	Alta	Muy alta			
		1	2	3	4	5			

Nombre de la dimensión: ...	Nombre de la sub dimensión		X			7	[ 9 - 10 ]	Muy Alta
							[ 7 - 8 ]	Alta
	Nombre de la sub dimensión				X		[ 5 - 6 ]	Mediana
							[ 3 - 4 ]	Baja
							[ 1 - 2 ]	Muy baja

**Fundamentos:**

- ⤴ De acuerdo al Cuadro de Operacionalización de la Variable (Anexo 1), las dimensiones identificadas como: parte expositiva y parte resolutive, cada una, presenta dos sub dimensiones.
- ⤴ Asimismo, el valor máximo que le corresponde a una sub dimensión es 5 (Cuadro 2). Por esta razón, el valor máximo que le corresponde a una dimensión que tiene 2 sub dimensiones es 10.
- ⤴ Por esta razón el valor máximo que le corresponde a la parte expositiva y parte resolutive, es 10.
- ⤴ Asimismo, para los efectos de establecer los 5 niveles de calidad, se divide 10 (valor máximo) entre 5 (número de niveles), y el resultado es 2.
- ⤴ El número 2, indica que en cada nivel de calidad habrá 2 valores.
- ⤴ Asimismo, para comprender todos los valores probables que surjan al organizar los datos, se establece rangos; éstos a su vez orientan la determinación de la calidad. Ejemplo: observar el contenido y la lectura ubicada en la parte inferior del Cuadro 3.
- ⤴ La determinación de los valores y niveles de calidad, se evidencian en el siguiente texto:

**Valores y nivel de calidad:**

[9 - 10] = Los valores pueden ser 9 o 10 = Muy alta

[7 - 8] = Los valores pueden ser 7 u 8 = Alta

[5 - 6] = Los valores pueden ser 5 o 6 = Mediana

[3 - 4] = Los valores pueden ser 3 o 4 = Baja

[1 - 2] = Los valores pueden ser 1 o 2 = Muy baja

Nota: Esta información se evidencia en las dos últimas columnas del Cuadro 3.

**5. PROCEDIMIENTO BÁSICO PARA DETERMINAR LA CALIDAD DE LA DIMENSIÓN PARTE CONSIDERATIVA.**

Se realiza por etapas.

**5.1. Primera etapa: determinación de la calidad de las sub dimensiones de la parte considerativa**

(Aplicable cuando se trata de la sentencia de primera y de segunda instancia).

**Cuadro 4**

**Calificación aplicable a las sub dimensiones de la parte considerativa**

<b>Cumplimiento de criterios de evaluación</b>	<b>Ponderación</b>	<b>Valor numérico (referencial)</b>	<b>Calificación de calidad</b>
Si se cumple 5 de los 5 parámetros previstos	2x 5	10	Muy alta

Si se cumple 4 de los 5 parámetros previstos	2x 4	8	Alta
Si se cumple 3 de los 5 parámetros previstos	2x 3	6	Mediana
Si se cumple 2 de los 5 parámetros previstos	2x2	4	Baja
Si sólo se cumple 1 parámetro previsto o ninguno	2x 1	2	Muy baja

**Nota:** el número 2, está indicando que la ponderación o peso asignado para los parámetros está duplicado; porque pertenecen a la parte considerativa, lo cual permite hallar los valores que orientan el nivel de calidad.

### **Fundamentos:**

- ✦ Aplicar el procedimiento previsto en el Cuadro 1. Es decir; luego de haber identificado uno por uno, si los parámetros se cumplen o no.
- ✦ El procedimiento para determinar la calidad de las dimensiones identificadas como parte EXPOSITIVA Y RESOLUTIVA, difiere del procedimiento empleado para determinar la calidad la dimensión identificada como parte CONSIDERATIVA. En éste último la ponderación del cumplimiento de los parámetros se duplican.
- ✦ *La calidad de la parte expositiva y resolutive emerge de la calidad de sus respectivas sub dimensiones, los cuales a su vez se determinan agrupando los parámetros cumplidos conforme al Cuadro 2.*
- ✦ *La calidad de la parte considerativa; también, emerge de la calidad de sus respectivas sub dimensiones; cuya calidad, a diferencia de las anteriores, se determina luego de multiplicar por 2, el número de parámetros cumplidos conforme al Cuadro 4. Porque la ponderación no es simple; sino doble.*

⤴ Por esta razón los valores que orientan la determinación de los cinco niveles de calidad que son: muy baja, baja, mediana, alta y muy alta; no son, 1, 2, 3, 4 y 5; sino: 2, 4, 6, 8 y 10; respectivamente; cuando se trata de la parte considerativa.

⤴ Fundamentos que sustentan la doble ponderación:

**5.2. Segunda etapa: determinación de la calidad de la dimensión: parte considerativa.**

(Aplicable para la sentencia de **primera instancia** - tiene 4 sub dimensiones – ver Anexo 1)

**Cuadro 5**

**Calificación aplicable a la dimensión: parte considerativa (primera instancia)**

Dimensión	Sub dimensiones	Calificación					De la dimensión	Rangos de calificación de la dimensión	Calificación de la calidad de la dimensión
		De las sub dimensiones							
		Muy baja	Baja	Mediana	Alta	Muy alta			
		2x 1= 2	2x 2= 4	2x 3= 6	2x 4= 8	2x 5= 10			
Parte considerativa	Nombre de la sub dimensión			X			32	[33 - 40]	Muy alta
								[25 - 32]	Alta
	Nombre de la sub				X			[17 - 24]	Mediana

	dimensión								
	Nombre de la sub dimensión				X			[9 - 16]	Baja
	Nombre de la sub dimensión					X		[1 - 8]	Muy baja

**Ejemplo: 32**, está indicando que la calidad de la dimensión parte considerativa es de calidad alta, se deriva de los resultados de la calidad de las 4 sub dimensiones que son de calidad mediana, alta, alta y muy alta, respectivamente.

**Fundamentos:**

- ✦ De acuerdo al Cuadro de Operacionalización de la Variable (Anexo 1), la parte considerativa presenta 4 sub dimensiones que son motivación de los hechos, motivación del derecho, motivación de la pena y motivación de la reparación civil.
- ✦ De acuerdo al Cuadro 4, el valor máximo que le corresponde a cada sub dimensión es 10; asimismo, de acuerdo a la lista de especificaciones (punto 8.3), la calidad de una dimensión se determina en función a la calidad de las sub dimensiones que lo componen.
- ✦ Por esta razón si una dimensión tiene 4 sub dimensiones, cuyo valor máximo de cada uno, es 10; el valor máximo que le corresponde a la dimensión es 40.
- ✦ El número 40, es referente para determinar los niveles de calidad. Consiste en dividir 40 (valor máximo) entre 5 (número de niveles), y el resultado es 8.
- ✦ El número 8 indica, que en cada nivel de calidad habrá 8 valores.

- ⤴ Asimismo, para comprender todos los valores probables que surjan al organizar los datos, se establece rangos; para orientar la determinación de los 5 niveles de calidad. Ejemplo: observar el contenido y la lectura ubicada en la parte inferior del Cuadro 5.
- ⤴ La determinación de los valores y niveles de calidad, se evidencian en el siguiente texto:

**Valores y nivel de calidad:**

[33 - 40] = Los valores pueden ser 33, 34, 35, 36, 37, 38, 39 o 40 = Muy alta

[25 - 32] = Los valores pueden ser 25, 26, 27, 28, 29, 30, 31 o 32 = Alta

[17 - 24] = Los valores pueden ser 17, 18, 19, 20, 21, 22, 23 o 24 = Mediana

[9 - 16] = Los valores pueden ser 9, 10, 11, 12, 13, 14, 15, o 16 = Baja

[1 - 8] = Los valores pueden ser 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7 u 8 = Muy baja

**5.2. Tercera etapa: determinación de la calidad de la dimensión: parte considerativa**

(Aplicable para la sentencia de **segunda instancia** - tiene 2 sub dimensiones – ver Anexo 1)

**Cuadro 6**

**Calificación aplicable a la dimensión: parte considerativa (segunda instancia)**

Dimensión	Calificación		Rangos de calificación	Calificación de la calidad
	De las sub dimensiones	De la dimensión		



	Sub dimensiones	Muy	Baja	Median	Alta	Muy	de la dimensión	de la dimensión	
		2x 1= 2	2x 2= 4	2x 3= 6	2x 4= 8	2x 5= 10			
Parte  considerativa	Nombre de la sub dimensión			X			14	[17 - 20]	Muy alta
	Nombre de la sub dimensión				X			[13 - 16]	Alta
								[9 - 12]	Mediana
								[5 - 8]	Baja
								[1 - 4]	Muy baja

**Ejemplo: 14**, está indicando que la calidad de la dimensión parte considerativa es de calidad alta, se deriva de los resultados de la calidad de las dos sub dimensiones que son de calidad mediana y alta, respectivamente.

#### Fundamentos:

- ⤴ De acuerdo al Cuadro de Operacionalización de la Variable (Anexo 1), la parte considerativa presenta 2 sub dimensiones que son motivación de los hechos y motivación de la pena.
- ⤴ De acuerdo al Cuadro 4, el valor máximo que le corresponde a cada sub dimensión es 10; asimismo, de acuerdo a la lista de especificaciones (punto 8.3), la calidad de una dimensión se determina en función a la calidad de las sub dimensiones que lo componen.
- ⤴ Por esta razón si una dimensión tiene 2 sub dimensiones, cuyo valor máximo de cada uno, es 10; el valor máximo que le corresponde a la dimensión es 20.
- ⤴ El número 20, es referente para determinar los niveles de calidad. Consiste en dividir 20 (valor máximo) entre 5 (número de niveles), y el resultado es 4.

- ⤴ El número 4 indica, que en cada nivel de calidad habrá 4 valores.
- ⤴ Asimismo, para comprender todos los valores probables que surjan al organizar los datos, se establece rangos; para orientar la determinación de los 5 niveles de calidad. Ejemplo: observar el contenido y la lectura ubicada en la parte inferior del Cuadro 6.
- ⤴ La determinación de los valores y niveles de calidad, se evidencian en el siguiente texto:

**Valores y nivel de calidad:**

[17 - 20] = Los valores pueden ser 17, 18, 19 o 20 = Muy alta

[13 - 16] = Los valores pueden ser 13, 14, 15 o 16 = Alta

[9 - 12] = Los valores pueden ser 9, 10, 11 o 12 = Mediana

[5 - 8] = Los valores pueden ser 5, 6, 7 u 8 = Baja

[1 - 4] = Los valores pueden ser 1, 2, 3 o 4 = Muy baja

**6. PROCEDIMIENTO PARA DETERMINAR LA CALIDAD DE LA VARIABLE: CALIDAD DE LA SENTENCIAS**

Se realiza por etapas

**6.1. Primera etapa: con respecto a la sentencia de primera instancia.**

**Cuadro 7**

**Calificación aplicable a la sentencia de primera instancia...**

Va ria	Di	Su b di			
-----------	----	---------------	--	--	--

			Calificación de las sub dimensiones					Calificación de las dimensiones	Determinación de la variable: calidad de la sentencia							
			Muy baja	Baja	Mediana	Alta	Muy alta		Muy baja	Baja		Alta	Muy alta			
			1	2	3	4	5		[1 - 12]	[13 - 24]	[25 - 36]	[37 - 48]	[49 - 60]			
Calidad de la sentencia...	Parte expositiva	Introducción			X			7	[9 - 10]	Muy alta						
		Postura de las partes					X			[7 - 8]	Alta					
								X			[5 - 6]	Mediana				
											[3 - 4]	Baja				
											[1 - 2]	Muy baja				
	Parte considerativa	Motivación de los hechos		2	4	6	8	10	34	[33-40]	Muy alta					
								X			[25-32]	Alta				
		Motivación del derecho				X					[17-24]	Mediana				
		Motivación de la pena						X			[9-16]	Baja				
		Motivación de la reparación civil						X			[1-8]	Muy baja				
	Parte resolutive	Aplicación del principio de congruencia		1	2	3	4	5	9	[9 - 10]	Muy alta					
							X				[7 - 8]	Alta				
											[5 - 6]	Mediana				
												<b>50</b>				

		Descripción de la decisión				X		[3 - 4]	Baja					
								[1 - 2]	Muy baja					

**Ejemplo: 50**, está indicando que la calidad de la sentencia en estudio es de rango muy alta, se deriva de los resultados de la calidad de su parte expositiva, considerativa y resolutive que son de rango: alta, muy alta y muy alta, respectivamente.

### **Fundamentos:**

- ♣ De acuerdo a las Lista de Especificaciones la calidad de cada sentencia se determina en función a la calidad de sus partes
- ♣ Para determinar la calidad de la sentencia de primera instancia, se aplica todos los procedimientos especificados, de la forma siguiente:
  - 1) Recoger los datos de los parámetros.
  - 2) Determinar la calidad de las sub dimensiones; y
  - 3) Determinar la calidad de las dimensiones.
  - 4) Ingresar la información a cuadro similar al que se presenta en el Cuadro 7.

Se realiza al concluir el trabajo de investigación.

### **Determinación de los niveles de calidad.**

- 1) Se determina el valor máximo, en función al valor máximo de la parte expositiva, considerativa y resolutive, que son 10, 40 y 10, respectivamente, (Cuadro 3 y 5), el resultado es: 60.
- 2) Para determinar los niveles de calidad se divide 60 (valor máximo) entre 5 (número de niveles) el resultado es: 12.
- 3) El número 12, indica que en cada nivel habrá 12 valores.
- 4) Para asegurar que todos los valores que surjan al organizar los datos, se

establece rangos, para orientar los 5 niveles de calidad. Ejemplo: observar el contenido y la lectura ubicada en la parte inferior del Cuadro 6.

5) Observar los niveles y valores de cada nivel en el siguiente texto:

**Valores y nivel de calidad:**

[49 - 60] = Los valores pueden ser 49,50,51,52,53,54,55,56,57,58,59 o 60= Muy alta

[37 - 48] = Los valores pueden ser 37,38,39,40,41,42,43,44,45,46,47 o 48 = Alta

[25 - 36] = Los valores pueden ser 25,26,27,28,29,30,31,32,33,34,35 o 36 = Mediana

[13 - 24] = Los valores pueden ser 13,14,15,16,17,18,19,20,21,22,23 o 24 = Baja

[1 - 12] = Los valores pueden ser 1,2,3,4,5,6,7,8,9,10,11 o 12 = Muy baja

**6.2. Segunda etapa: con respecto a la sentencia a la segunda instancia.**

**Cuadro 7**

Variable	Dimensión	Sub dimensiones	Calificación de las sub dimensiones					Calificación de las dimensiones	Determinación de la variable: calidad de la sentencia						
			Muy baja	Baja	Mediana	Alta	Muy alta		Muy baja	Baja	Mediana	Alta	Muy alta		
			1	2	3	4	5		[1 - 8]	[9 - 16]	[17 - 24]	[25- 32]	[33 - 40]		
Calidad de la	Parte	Introducción			X			7	[9 - 10]	Muy alta					



△ Para determinar la calidad de la sentencia de primera instancia, se aplica todos los procedimientos especificados, de la forma siguiente:

1. Recoger los datos de los parámetros.
2. Determinar la calidad de las sub dimensiones; y
3. Determinar la calidad de las dimensiones.
4. Ingresar la información a cuadro similar al que se presenta en el Cuadro 7. Se realiza al concluir el trabajo de investigación.

#### **Determinación de los niveles de calidad.**

1. Se determina el valor máximo, en función al valor máximo de la parte expositiva, considerativa y resolutive, que son 10, 20 y 10, respectivamente, (Cuadro 3 y 6), el resultado es: 40.
2. Para determinar los niveles de calidad se divide 40 (valor máximo) entre 5 (número de niveles) el resultado es: 10.
3. El número 10, indica que en cada nivel habrá 10 valores.
4. Para asegurar que todos los valores que surjan al organizar los datos, se establece rangos, para orientar los 5 niveles de calidad. Ejemplo: observar el contenido y la lectura ubicada en la parte inferior del Cuadro 8.
5. Observar los niveles y valores de cada nivel en el siguiente texto:

#### **Valores y nivel de calidad:**

[33 - 40] = Los valores pueden ser 33, 34, 35, 36, 37, 38, 39 o 40 = Muy alta

[25 - 32] = Los valores pueden ser 25, 26, 27, 28, 29, 30, 31 o 32 = Alta

[17 - 24] = Los valores pueden ser 17, 18, 19, 20, 21, 22, 23, o 24 = Mediana

[9 - 16] = Los valores pueden ser 9, 10, 11, 12, 13, 14, 15 o 16 = Baja

[1 - 8] = Los valores pueden ser 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7 u 8= Muy baja



### ANEXO 3

#### DECLARACIÓN DE COMPROMISO ÉTICO

De acuerdo al contenido y suscripción del presente documento denominado: Declaración de Compromiso ético, manifiesto que: Al elaborar el presente trabajo de investigación ha permitido tener conocimiento sobre la identidad de los operadores de justicia, personal jurisdiccional, las partes del proceso y demás personas citadas, los cuales se hallan en el texto del proceso judicial sobre Violación sexual a menor de edad en el expediente N°00185-2008-0-0801-JR-PE-01, perteneciente al Distrito Judicial de Cañete.

Por estas razones, como autora, tengo conocimiento de los alcances del Principio de Reserva y respeto de la Dignidad Humana, expuesto en la metodología del presente trabajo; así como de las consecuencias legales que se puede generar al vulnerar estos principios.

Declaro bajo juramento, honor a la verdad y libremente que: me abstendré de utilizar términos agraviantes para referirme a la identidad y los hechos conocidos, difundir información orientada a vulnerar los derechos de las personas protagonistas de los hechos y de las decisiones adoptadas, más por el contrario guardaré la reserva del caso y al referirme por alguna razón sobre los mismos, mi compromiso ético es expresarme con respeto y con fines netamente académicos y de estudio, caso contrario asumiré exclusivamente mi responsabilidad.

Cañete, 10 de setiembre del 2018.

-----  
Alejandra de Jesús Castillo Gutiérrez

## ANEXO 4

### SALA PENAL DE LA CORTE SUPERIOR DE JUSTICIA DE CAÑETE

#### SENTENCIA

**EXPEDIENTE:** N° 08 – 0185

**PROCESADO:** E. A. C. R.

**DELITO:** VIOLACIÓN SEXUAL DE MENOR DE EDAD

**AGRAVIADA:** S.R.H.O

Cañete, veintitrés de marzo del año dos mil nueve.-

**VISTA:** en audiencia privada y oral, la causa penal seguida contra el acusado reo en cárcel **E.A.C.R.**, por el delito Contra la Libertad Sexual – **VIOLACION SEXUAL DE MENOR DE EDAD**, en agravio de la menor de iniciales **S.R.H.O.**, previsto y penado en el inciso tres del primer párrafo del artículo ciento setenta y tres del Código Penal, modificado por la Ley número veintiocho mil setecientos cuatro. **RESULTA DE AUTOS:** Que, conforme al Atestado Policial cero setenta y cuatro – cero siete – VII- DIRTEPOL – DIVPOL – C – CI – SEINCRI de fojas uno, se le imputa al acusado E.S.C.R. el haber abusado sexualmente de la agraviada de iniciales S.R.H.O., hecho que habría sucedido el treinta de agosto del dos mil siete en horas de la noche, en circunstancias que la menor transitaba a la altura del Mercadillo San Vicente, frente al arco de San Agustín con dirección a su domicilio, observó que personas en estado de ebriedad la que querían molestar, momentos que aparece el acusado a bordo de una mototaxi y le ofreció llevarla a su domicilio, sin embargo no lo hizo, pues se dirigió a la Urbanización Libertad donde la agraviada pretendió huir, pero fue alcanzada por el acusado y a la fuerza la llevó al interior de la

moto, donde mediando violencia y amenaza logró violarla a pesar de la resistencia que ésta opuso; hechos que meritaron la formulación de la denuncia penal del Representante del Ministerio Público, conforme se advierte a fojas treinta a treinta y dos, en virtud del cual el A-quo emite auto apertura de instrucción a fojas treinta y cuatro a treinta y seis; y tramitada la causa con arreglo a su naturaleza ordinaria, vencido los plazos de instrucción, emitido los informes finales por los Magistrados de primera instancia, se elevaron los autos a la Sala Superior Penal y remitidos al Fiscal Superior, este emite su acusación de fojas ciento sesenta y cuatro a ciento sesenta y nueve, en mérito de la cual se ha expedido el auto de enjuiciamiento de fojas ciento setenta, que señala el día y hora para el inicio del juicio oral; siendo que aperturada la audiencia, el Director de Debate invitó al Fiscal Superior a que exponga sucintamente su acusación, preguntándole luego al acusado si acepta o rechaza los cargos imputados y la reparación civil, quien previa consulta con su abogado defensor dijo que si acepta, encontrándose arrepentido, pero agrega que no utilizó la violencia, y por intermedio de su abogado solicitó la conclusión anticipada del proceso por aceptación de los cargos, siendo de aplicación el artículo quinto de la Ley veintiocho mil ciento veintidós, de lo cual el Fiscal Superior refirió estar conforme con lo peticionado por estar dentro de los parámetros de la indicada ley; en consecuencia El Colegiado suspendió el debate oral para expedirse sentencia en el plazo legal;

**I.CONSIDERANDO:** Que analizados los hechos y las pruebas actuadas a nivel preliminar e instrucción, se establece: **PRIMERO.-** Que la Ley veintiocho mil ciento veintidós en su artículo quinto, refiere que procede la conclusión anticipada cuando después de instalada la Sala, se produce la aceptación de cargo por parte del acusado y su defensa, debiendo atender por conclusión anticipada conforme ejecutoria

vinculante recaída en el recurso de nulidad número mil setecientos sesenta y seis – dos mil cuatro, aquella institución procesal, autónoma, distinta a la terminación anticipada, que no impone límite alguno en orden al delito o a la complejidad del proceso, y privilegiada la captación de cargos por parte del imputado y su defensa, ella es titular de esta institución, cuya seguridad de cara al principio de presunción de inocencia, parte de la instrucción cumplidamente actuada con sólidos elementos de convicción y valorada a los efectos de la pretensión acusadora, por el fiscal y luego por la defensa, de suerte que el artículo cinco de la ley veintiocho mil ciento veintidós no impone límite alguno en orden al delito objeto de la acusación, o a la complejidad del proceso, entiende únicamente aceptar en ese trámite ser autor o participe del delito y responsable de la reparación civil quien al responder en sentido positivo con aceptación de su defensa, y sin exigencia de actuación probatoria alguna, se circunscribe al reconocimiento de la responsabilidad penal y civil atribuida, no es allanamiento a la pena pedida y a la reparación civil solicitada, por lo que el Tribunal está autorizado al reconocerse los hechos acusados, a recorrer la pena en toda su extensión, de la más alta prevista en el tipo penal hasta la mínima, llegando incluso hasta la absolución si fuere el caso; que como se advierte trata de una modalidad especial de sentencia, que puede denominarse “sentencia anticipada”, producto de una confesión del acusado en los términos antes descritos; que esta confesión tiene como efecto procesal concluir el juicio oral, y no está circunscrita exclusivamente al pedido de la pena y reparación civil del Fiscal y, en su caso, de la parte civil, en consecuencia, el Tribunal retiene su potestad de fijarla conforme a lo que corresponda, y con arreglo a los principios de legalidad y proporcionalidad. **SEGUNDO**.- Que, los hechos imputados se hayan previsto en el artículo ciento setenta y tres inciso tercero del

Código Penal, modificado por la Ley veintiocho mil setecientos cuatro, requiriendo para su configuración que el inculpado practique el acto sexual u otro análogo con un menor entre catorce a dieciocho años de edad; siendo el bien jurídico protegido según el Plenario cuarto – dos mil ocho – CJ – ciento dieciséis – La Libertad Sexual, la misma que es vulnerada cuando el sujeto activo trata de imponer a la víctima a un acto de contenido sexual contra su voluntad, ya sea con violencia física o psicológica; por ende se reafirma el objeto de la protección jurídica de la autonomía de la voluntad sexual, cuando la víctima ya es mayor de edad, entendida esa libertad como facultad que tiene esa persona para disponer de su cuerpo en materia sexual, eligiendo la forma, el modo, el tiempo y la persona con quien va realizar dicha conducta sexual, y que el bien jurídico se lesiona cuando se realiza actos que violentan la libertad de definición que goza toda persona en el ámbito de su vida sexual, siempre que se encuentre en condiciones de usarla (Recurso de Nulidad número setecientos cincuenta y uno – dos mil tres – Ayacucho). **TERCERO.**- Que bajo este orden de ideas, tenemos que la aceptación de cargos del acusado E.A.C.R. como autor de los hechos imputados, se encuentra plenamente acreditado, ya que de las pruebas actuadas durante la etapa prejudicial y de instrucción se advierten medios probatorios suficientes que amparan su aceptación, tales como: **a) La referencial de la menor agraviada de iniciales S.R.H.O. (diecisiete años)** a fojas cincuenta y dos a cincuenta y cinco, donde sindicó al acusado como el autor del delito de violación sexual en agravio, ocurrido el treinta de agosto del dos mil siete, para lo cual la trasladó al fondo de la Urbanización Libertad en las faldas de un cerro donde paró la mototaxi, y le dijo que se quite la ropa por su propia voluntad, de lo contrario le iba a ir mal, iba a perder por la fuerza que él tenía, rompiéndole así el botón del pantalones y penetrándola vaginalmente, para luego

pedirle disculpa y llevarla cerca a su casa. **b) Acta de nacimiento de la menor agraviada de iniciales S.R.H.O.** de fojas cincuenta, expedida por la Municipalidad Provincial de San Vicente de Cañete, con la cual se acredita que la menor agraviada en la fecha de los hechos contaba con diecisiete años de edad, pues se anota que nació el día diez de agosto de mil novecientos noventa. **c) El certificado médico legal numero: doble cero veintidós ochenta y ocho – DLS** de fojas diecinueve practicado a la menor agraviada, donde se acredita que tiene himen con desfloración antigua y reciente, además huellas traumáticas recientes producidas por agente contundente duro. **d) La Pericia Psicológica número dos mil siete – dos mil ocho – PSC** de fojas setenta y tres a setenta y cuatro, **y el Informe Psicológico setecientos veinte – dos mil siete** a fojas ochenta; ambos practicados a la agraviada, y que concluye que presentó trastornos de emoción, reacción con stress traumático de tipo sexual; conclusión según su ratificación de fojas ochenta y cinco a ochenta y seis, y ciento dos a ciento tres, representan indicadores de abuso sexual, agregando además que el estrés postraumático es daño mayor en el tiempo causado por estresor de tipo sexual, y que afecta a la agraviada para que haga su vida normal en diferentes aspectos. **e) El Protocolo de la Pericia Psicológica número cero cero cuatro nueve cuatro – dos mil ocho – PPSC** de fojas ciento cincuenta a ciento cincuenta y dos, practicado al acusado donde se advierte que presenta una personalidad con rasgos disociales. Medios probatorios que subsumen la conducta del encausado dentro del artículo ciento setenta y tres, primer párrafo, inciso tres del Código Penal, siendo pasible por lo tanto de una sanción penal. **CUATRO.-** Que estando acreditado el delito y la responsabilidad del acusado, este se hace merecedor a una sanción penal, la cual para graduar o individualizar se debe compulsar obligatoriamente los indicadores y

circunstancias a que se contrae los artículos cuarenta y cinco, y cuarenta y seis del Código Penal, con la consideración además de aplicar el “Principio de Proporcionalidad y Racionalidad”, descrita en el artículo octavo del Título Preliminar del acotado Código, por ello, la pena a imponerse condecir a la realidad, tomando en cuenta grado de cultura del acusado sus creencias sociales y la afectación del bien jurídico protegido; además es de tener en cuenta que se trata de un acto primario, conforme al certificado de antecedentes penales que obra a fojas cuarenta y siete; de igual modo se debe considerar su aceptación y acogimiento a la conclusión anticipada del proceso, con lo cual demuestra voluntad de colaborar con la administración de justicia, y teniéndose en cuenta la Ejecutoria Suprema del expediente dos mil cuatrocientos cincuenta y seis – noventa y nueve - ciudad Junín, donde conforme al artículo uno y ciento treinta y ocho de la constitución Política se aplicó el Principio de Humanidad para bajar la pena por debajo del mínimo legal, expresando que: *“ Si bien es cierto el citado delito de Nuestro Ordenamiento Legal, se encuentra sancionado con pena no menor de diez años, también lo es, que es potestad del Juzgador determina la pena, teniendo en consideración diversos factores de punibilidad que conllevan a graduarla en mayor o menor grado dentro de los parámetros permisibles,(...)”*. Que para fijarse el monto de la Reparación Civil, debe valorarse la magnitud del daño causado con el ilícito penal, debiendo tenerse en cuenta lo dispuesto en la artículo noventa y dos, y noventa y tres del Código Penal en cuanto ésta comprende la restitución del bien, o si no es posible el pago de su valor y la indemnización por daños y perjuicios, siendo que el presente caso se trata de libertad sexual, bien jurídico que es irreparable por lo que debe imponer una reparación civil acorde y proporcional al daño ocasionado a la víctima por estas consideraciones, juzgando los hechos y

compulsando las pruebas con el criterio de conciencia que la ley autoriza, en aplicación de los artículos quinto de la ley veintiocho mil ciento veintidós, doce, veintitrés, veinticinco, cuarenta y cinco, noventa y dos, y ciento setenta y tres inciso tres del Código Penal, modificado por la ley veintiocho mil setecientos ochenta y cinco del Código de Procedimientos Penales, los integrantes de **LA SALA PENAL DE LA CORTE SUPERIOR DE CAÑETE**, administrando justicia a nombre de la Nación, **FALLAN: CONDENANDO a E.A.C.R.**, cuyas generales de ley obran autos, como autor del delito Contra la Libertad – **VIOLACIÓN SEXUAL DE MENOR DE EDAD** en agravio de la menor iniciales **S.R.H.O.**, a **QUINCE AÑOS DE PENA PRIVATIVA DE LIBERTAD**, que con el descuento de carcelería que viene sufriendo del tres de noviembre del dos mil ocho, vencerá el dos mil veintitrés. **ELJARON: MIL NUEVOS SOLES** por concepto de **reparación civil** que deberá abonar a favor de la menor agraviada. **DISPUSIERON**: Que, previo a examen médico y/o psicológico, el sentenciado sea sometido a un tratamiento terapéutico, a fin de facilitar su readaptación social conforme lo dispuesto en el artículo ciento setenta y ocho – A del Código Penal. **MANDARON**: Que, una vez consentida y/o ejecutoriada que sea ésta sentencia, se inscriba en el registro respectivo, expidiéndose el testimonio y boletín de condena, luego se remita los autos al Juzgado de origen para los efectos del artículo trescientos treinta y siete del Código de Procedimientos Penales.



## CORTE SUPREMA DE JUSTICIA

### PRIMERA SALA PENAL TRANSITORIA

**R. N. N° 1706 – 2009**

**CAÑETE**

Lima, veinticinco de agosto de dos mil nueve.-

**VISTO;** el recurso de nulidad interpuesto por el procesado E.A.C.R, contra la sentencia condenatoria de fecha veintitrés de marzo del dos mil nueve, obrante de fojas doscientos, que lo condenó por delito contra la Libertad – Violación Sexual de menor de edad; interviniendo como ponente el señor Juez Supremo B.D; de conformidad con lo opinado por la señora Fiscal Suprema en lo Penal; y **CONSIDERANDO: Primero:** Que, el encausado E.A.C.R, en su recurso fundamentado a fojas doscientos seis, alega que desde la etapa policial ha reconocido haber mantenido relaciones sexuales con la agraviada por ser su enamorada, sin embargo, al inicio del proceso se habría solicitado la conclusión anticipada del proceso por confesión sincera; además agrega, que la Sala Penal no ha previsto en la recurrida el principio de proporcionalidad de la pena, señalada en el artículo octavo del Título Preliminar del Código Penal, y pese haber aceptado los cargos se le impuso una pena de quince años privativa de libertad, a pesar de ser agente primario ya que no cuenta con antecedentes penales; **Segundo:** Que, según la acusación fiscal de fojas ciento setenta y cuatro, se imputó al procesado E.A.C.R., que el día treinta de agosto de dos mil siete, en horas de la noche, haber abusado sexualmente de la menor de iniciales S.R.H.O., en circunstancias que la agraviada, transitaba por el mercadillo San Vicente

de Cañete con dirección a su domicilio, momentos en que observó a un grupo de personas en estado de ebriedad que la querían molestar, instantes en que apareció el procesado a bordo de una mototaxi quien le ofreció llevarla a su domicilio, dado que la agraviada conocía al acusado y que este estacionaba su vehículo frente al restaurant “sí señor cañete” donde laboraba la menor, sin embargo, el procesado se dirigió a la urbanización Libertad donde la agraviada pretendió huir pero fue alcanzada por el sentenciado que a la fuerza la llevó al interior de su vehículo, donde mediante violencia y amenaza logró abusar sexualmente a pesar de la resistencia que opuso la agraviada;

**Tercero:** Que, la materialidad del delito se acredita con el certificado médico legal de fojas diecinueve, que concluyó que la agraviada presentó himen con desgarramiento antiguo completo a horas VI, desgarramiento reciente a horas V y eritema a horas VIII, asimismo, presenta huellas de lesiones traumáticas recientes, producidas por agente duro;

**Cuarto:** Que, respecto al protocolo de pericia psicológica de la menor a fojas setenta y tres, ratificada fojas ochenta y cinco, concluye que la menor presenta: **i)** trastorno de las emociones, **ii)** reacción con estrés post traumático de tipo sexual, **iii)** requiere de tratamiento psicológico ya que este hecho afecta a la agraviada para que haga su vida de forma normal, así como el protocolo de pericia psicológica del procesado a fojas ciento cincuenta, donde advierte que éste presenta un personalidad con rasgos disociales;

**Quinto:** Que la agraviada tanto en su manifestación policial de fojas diez y, específicamente en su declaración referencial de fojas cincuenta y dos, sindicó directa y contundentemente al procesado E.A.C.R. como el individuo que la violó sexualmente; quien aprovechándose que la menor subió a su mototaxi para que la traslade a su domicilio, este se desvió por la urbanización La Libertad, llevándola detrás de la falda de cerro donde el encausado, y bajo amenaza, la obligo a quitarse la

ropa y usando la fuerza, ultrajó a la agraviada; **Sexto:** Que, en el análisis de autos el encausado E.A.C.R., ha reconocido los cargos en su contra al inicio del juicio oral, solicitando la conclusión anticipada del proceso conforme lo establece el artículo cinco de la Ley veintiocho mil ciento veintidós, por tanto, al no haberse actuado prueba alguna a nivel de juicio oral, las mismas mantienen su valor probatorio al no haber sido cuestionadas, por lo que, en este extremo la responsabilidad penal del sentenciado se encuentra debidamente corroborado; **Sétimo:** Que, respecto a la pena impuesta, el artículo cinco de la Ley veintiocho mil ciento veintidós – referido a la confesión sincera- debe de ser analizado con lo establecido al artículo ciento treinta y seis del Código de Procedimientos Penales, siendo así, se debe destacar que el beneficio procesal de confesión sincera resulta procedente cuando un procesado reconoce la culpabilidad del delito que se le imputa y brinda información sobre las circunstancias en las que éste se cometió, ayudando de esta manera a la Administración de Justicia al contribuir al debido esclarecimiento de los hechos; siendo la consecuencia directa por la dicha colaboración la reducción de la pena. Que en el caso de autos, se advierte que tanto a nivel de investigación como de instrucción el sentenciado ha mantenido la tesis de la “relación sexual consentida”, no habiendo reconocido su culpabilidad desde el inicio, ni mucho menos brindando información que coadyuve con el esclarecimiento de los hechos, que ameriten la reducción de la pena, por lo que resuelto por el Superior colegiado se encuentra arreglado a la ley. Por estos fundamentos: declararon **NO HABER NULIDAD** en la sentencia de fecha veintitrés de marzo del dos mil nueve, obrante a fojas doscientos, que condeno a E.A.C.R., por delito contra la Libertad – violación sexual a menor de edad en agravio de la menor de iniciales S.R.H.O., a quince años de pena privativa de la libertad, que con el descuento de carcelería que

viene sufriendo desde el tres de noviembre de dos mil ocho, vencerá el dos de noviembre de dos mil veintitrés, fijó en mil nuevos soles por el concepto de reparación civil que deberá pagar a favor de la menor agraviada, con lo demás que al respecto contiene y es materia del recurso; y los devolvieron.-

**S.S**

R.T.

B.G.

B.A.

B.D.

N.F.