RIKELL VARGAS MELÉNDEZ

EL DELITO DE COHECHO

Y CUESTIONES PROBATORIAS

Estudios fundamentales desde la doctrina y la jurisprudencia



JURISTA EDITORES

Rikell Vargas Meléndez

EL DELITO DE COHECHO Y CUESTIONES PROBATORIAS

Estudios fundamentales desde la doctrina y la jurisprudencia

JURISTA EDITORES

© **EL DELITO DE COHECHO Y CUESTIONES PROBATORIAS**

© Rikell Vargas Meléndez

Editado por:
Jurista Editores E.I.R.L.
Jr. Miguel Aljovín Nº 201 - Lima - Perú.
Teléfono: 4266303 / 4281072 / 934 743 247
20459059424

Primera Edición - Enero 2023
Tiraje: 1000 ejemplares

Diseño y diagramación: Carlos García
Diseño de cubierta: Marco A. Arcos Paredes

© Derechos de autor reservados conforme a ley
Hecho el Depósito Legal en la Biblioteca
Nacional del Perú N° 2022-09916

ISBN: 978-612-5019-36-3

Impreso por:
JURISTA EDITORES EIRL
Petit Thouars N° 1207 - Lima - Perú.
Enero 2023

ÍNDICE

Líneas introductorias 17

Capítulo I

CUESTIONES GENERALES SOBRE EL DELITO DE COHECHO

1. Alcances esenciales sobre la corrupción 21
2. ¿Qué es el soborno? 23
3. ¿Qué es el cohecho? 24
4. ¿Qué se entiende por corromper? 26
5. Concepto de funcionario y servidor público 26
   5.1. Funcionario público 27
   5.2. Servidor público 29
6. Clasificación o tipología del cohecho 31
   6.1. Tipología del cohecho en base al papel que asume el sujeto 31
      6.1.1. Cohecho pasivo 31
      6.1.2. Cohecho activo 32
   6.2. Tipología del cohecho en base a la naturaleza de los bienes jurídicos infringidos 33
      6.2.1. Cohecho propio 33
      6.2.2. Cohecho impropio 35
   6.3. Cohecho en función al momento del tiempo en que sucede el cohecho 35
      6.3.1. Cohecho antecedente 36
      6.3.2. Cohecho subsiguiente. 36

7. Los objetos corruptores en el delito de cohecho 37
7.1. El donativo 37
7.2. La promesa 38
7.3. Cualquier otra ventaja 39
7.4. El beneficio 40
7.5. Sobre la idoneidad típica del elemento corruptor 41
8. Los verbos rectores que acompañan a los objetos corruptores 47
8.1. Aceptar 47
8.2. Recibir 48
8.3. Dar 49
8.4. Ofrecer 49
8.5. Prometer 51
8.6. Solicitar 52
8.7. Condicionar 52
8.8. Entregar 53
9. Noción esencial sobre el término: "indebido" 54
10. Sobre la frase: "un acto propio de su función" 54
11. Sobre la frase: "sin faltar a su obligación". 54
12. El bien jurídico tutelado en función al delito de cohecho 55
13. El sujeto activo en el delito de cohecho 63
14. El sujeto pasivo en el delito de cohecho 67
15. La imputación subjetiva en los delitos de cohecho. 67
16. Análisis del comportamiento del sujeto público en base a filtros de dos niveles 68

Capítulo 2

LA DENUNCIA Y LOS DERECHOS DEL IMPUTADO

1. La denuncia 73
1.1. Facultades y obligaciones de denunciar 74
2. El imputado en el proceso penal 77
2.1. La declaración del imputado ¿medio de prueba? 79
2.2. El derecho del imputado a ser informado 81
2.3. El derecho de defensa del imputado 83

2.4. A que se respete el derecho a la presunción de inocencia 86
2.5. A que se respete el derecho al plazo razonable 89
2.5.1. Doctrina del plazo 91
2.5.1.1. Doctrina del plazo en sentido estricto Doctrina del plazo en sentido estricto 92
2.5.1.2. Doctrina del no plazo 92
2.6. A que se respete el principio de legalidad en el proceso penal 97
2.7. Tiene derecho a un debido proceso 98
2.8. Tiene derecho a ser oído sobre la misma, sin obligación de declarar 100
2.9. El derecho a probar 102
2.9.1. El derecho a ofrecer o proponer los medios de prueba 103
2.9.2. El derecho que tiene su titular a que se admitan los medios probatorios 103
2.9.3. El derecho a que se actúen adecuadamente los medios de prueba 104
2.9.4. El derecho a que se asegure la producción o conservación de la prueba 104
2.10. A que se respete el derecho a recurrir las resoluciones que le afectan 105
2.11. Tiene derecho a un juicio previo, público, oral y contradictorio 106
2.12. Tiene derecho a que se respete el principio de igualdad de armas procesales 111
2.13. A que se respete el principio de imparcialidad 112
2.14. Tiene derecho a que se despliegue una actividad probatoria suficiente 114
2.15. Tiene derecho a guardar silencio 116
2.16. Cuando se restrinja un derecho fundamental se realice con expresa autorización legal 117
2.17. A que la imputación sea concreta 119
2.18. A que la búsqueda de información sea lícita 120
2.19. Tiene derecho a que un juez de garantías controle a las partes 121
2.20. Tiene derecho que el fiscal actúe en el proceso penal con independencia de criterio, rigiéndose únicamente por la Constitución y la Ley 126

Capítulo 3

LA PROBANZA EN EL DELITO DE COHECHO

1. Cuestiones esenciales sobre el aspecto probatorio del delito de cohecho . 127
2. Aspectos esenciales sobre la prueba de los hechos 128
3. La prueba de los elementos del delito de cohecho 130
4. La prueba de los verbos rectores y los objetos o elementos corruptores en el delito de cohecho 132
5. Acreditación a través de la confesión del imputado 136
   - 5.1. Requisitos de la confesión 136
     - 5.1.1. Efecto de la confesión sincera 137
     - 5.1.2. Valor probatorio de la confesión 138
6. Acreditación a través del testimonio 139
   - 6.1. El testigo de referencia 140
   - 6.2. Abstenciones para rendir testimonio 142
   - 6.3. Contenido de la declaración 143
   - 6.4. Obligaciones del testigo 144
   - 6.5. El testigo único 145
   - 6.6. La retractación del testigo 145
   - 6.7. Testigos policiales 149
     - 6.7.1. Los informes de inteligencia de la policía 150
   - 6.8. La declaración del denunciante 151
   - 6.9. ¿Cómo debe ser la sindicación del testigo? 151
   - 6.10. Corroboración del testimonio 155
7. Acreditación a través de la prueba documental 156
   - 7.1. ¿Qué es la prueba documental? 156
   - 7.2. Elementos esenciales del documento 157
     - 7.2.1. La Corporalidad 157
     - 7.2.2. Docencia 157
     - 7.2.3. El mensaje 158
   - 7.3. ¿El documento es preexistente al proceso? 158
     - 7.3.1. Postura personal 159
   - 7.4. Clases de documentos 165

7.4.1. Documentos públicos 165
7.4.2. Documentos privados 165
7.5. Documentos según el texto procesal penal 166
7.5.1. Manuscritos 166
7.5.2. Impresos 166
7.5.3. Fotocopias 167
7.5.4. Fax 167
7.5.5. Disquetes 167
7.5.6. Películas 168
7.5.7. Las fotografías 168
7.5.8. Radiografías 172
7.5.9. Representaciones gráficas 172
7.5.10. Dibujos 172
7.5.11. Grabaciones magnetofónicas 172
7.5.12. Medios que contienen registros de sucesos, imágenes y voces 173
7.5.13. Otros similares 173
7.6. Cuestiones esenciales sobre la prueba documental 173
7.7. Los mensajes por WhatsApp o correos electrónicos 175
7.7.1. ¿Qué valor legal tienen los mensajes de WhatsApp? 176
7.8. Valor probatorio de los documentos 177
8. Acreditación a través del peritaje 178
8.1. Intervención de la ciencia en los delitos de corrupción 178
8.1.1. Grabaciones de video 181
8.1.2. Grabaciones de voz 182
8.1.3. Grabaciones de voz realizado por un particular 185
8.1.4. Fiabilidad del instrumento para el registro de la voz 186
8.1.5. Validez y confiabilidad en los datos que se obtengan de soportes electrónicos 187
8.2. El ascenso del mero dato – indicio a la cúspide de la evidencia 189
8.3. La confiabilidad en la recolección de datos 192
8.4. Valor probatorio de la prueba pericial 194
8.4.1. ¿Quién realizó el peritaje? 194
8.4.2. La explicación del método 197

8.4.3. El cálculo del error 198
8.4.4. Criterios relacionados con las condiciones del conocimiento 199
8.4.5. Relación del perito con las partes 200
8.4.6. La coherencia del peritaje – base objetiva 201
8.4.7. La confiabilidad del peritaje 202
8.4.8. El criterio de la contradicción 205
8.4.9. Sobre la incredibilidad de las afirmaciones del perito 207
8.4.10. Valoración individual de la prueba pericial 208
8.4.11. Valoración conjunta de la prueba pericial 208
9. Acreditación a través del reconocimiento 210
9.1. Clases de reconocimiento 211
9.1.1. Reconocimiento de personas 211
9.1.1.1. Pautas o criterios para realizar un reconocimiento de persona 213
9.1.2. Reconocimiento de cosas 215
9.1.3. Reconocimiento por fotografías 216
9.1.3.1. Requisitos de validez del reconocimiento fotográfico 217
9.1.4. Reconocimiento de voces y otros 218
9.2. Sujeto activo 219
9.3. Sujeto pasivo 219
9.4. Cuestiones esenciales sobre su valor probatorio 220
10. Acreditación a través de la prueba por indicios 222
10.1. Alcances sobre la naturaleza de la prueba por indicios 225
10.2. Las razones de apalancarse en la metodología de la prueba por indicios 225
10.3. ¿Qué características tiene la prueba por indicios? 227
10.4. Criterios para distinguir indicios capaces de desvanecer la presunción de inocencia 235
10.4.1. Indicios antecedentes 236
10.4.2. Indicios concomitantes 237
10.4.3. Indicios posteriores 239

10.5. Requisitos o elementos básicos de validez de la prueba por indicios 247
10.6. Requisitos de la prueba por indicios a explicarse en sentencia, a la luz del razonamiento de Pascual Cadena..... 253
10.6.1. La validez y confianza del indicio 255
10.6.2. Que no exista prueba que lo infirme. 256
10.7. Cuando los indicios sean contingentes..... 256
10.7.1. Clasificación de los indicios contingentes..... 258
10.7.1.1. Indicios graves..... 258
10.7.1.2. Indicios leves 259
10.7.1.3. Indicios levísimos..... 260
10.7.2. Una mirada al vínculo funcionarial y al sujeto que corrompe 260
10.7.3. La prueba de los elementos subjetivos 260

Capítulo IV

EXTRACTOS DE JURISPRUDENCIA

Bibliografía..... 285