

ALONSO RAÚL PEÑA CABRERA FREYRE

DERECHO PROCESAL PENAL

TEORÍA DEL CASO Y
TÉCNICAS DE LITIGACIÓN

TOMO I

LEGALÍA
JURÍDICA

 **GACETA**
JURIDICA

ÍNDICE GENERAL

Presentación.....	5
Abreviaturas.....	9
Aproximación al tema.....	11
Aspectos más relevantes del Código Procesal Penal de 2004.....	15

CAPÍTULO I

EL TÍTULO PRELIMINAR DEL CÓDIGO PROCESAL PENAL DE 2004: LOS PRINCIPIOS DEL MODELO PROCESAL PENAL ACUSATORIO MODERNO

I.	La justicia penal (art. I).....	27
II.	El principio de presunción de inocencia (art. II).....	46
III.	La garantía del <i>ne bis in idem</i> o la interdicción de la persecución penal múltiple (art. III).....	53
	1. “Ser procesado o sancionado más de una vez”.....	56
	2. El elemento “hecho” (<i>factum</i>).....	58
	3. Identidad del sujeto y de la fundamentación.....	59
	4. El principio del <i>non bis in idem</i> procesal y su plano de incidencia en el marco del Derecho Administrativo: relaciones especiales de poder.....	60
	5. No se vulnera el <i>non bis in idem</i> cuando la sentencia precedente fue dictada en un proceso irregular.....	75
	6. Los efectos jurídicos del auto de no ha lugar a procesamiento penal consentido.....	76
IV.	El titular de la acción penal (art. IV).....	82
V.	Competencia judicial (art. V).....	96

ÍNDICE GENERAL

VI.	Legalidad de las medidas limitativas de derechos (art. VI)	102
VII.	Vigencia e interpretación de la ley procesal (art. VII)	108
VIII.	La legitimidad de la prueba (art. VIII)	119
1.	La prueba prohibida	124
1.1.	El efecto reflejo de la prueba prohibida	126
1.2.	Excepciones a las reglas de exclusión.....	130
2.	Pruebas ilícitas o irregulares.....	137
2.1.	Manifestaciones de la prueba irregular	140
2.2.	Efectos reflejos de la prueba irregular	146
IX.	Derecho de defensa (art. IX).....	155
X.	Prevalencia de las normas fundamentales (art. X)	167
1.	Principio acusatorio.....	174
2.	La audiencia de tutela de derechos: tutela judicial efectiva e igualdad de armas.....	176
3.	La constitución en actor civil: principios de celeridad y eficacia.	181
XI.	El principio de imputación necesaria.....	183
1.	Cuestiones preliminares	183
2.	La subsunción del relato fáctico a los alcances normativos del tipo penal (tipicidad penal).....	199
3.	Precisión delictual (participación criminal).....	204
4.	Concurso delictivo.....	209
5.	Formas de imperfecta ejecución	212
XII.	Bases para una conclusión	214

CAPÍTULO II

LA ACCIÓN PENAL Y EL PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD

I.	La acción penal	217
1.	Marco introductorio	217
2.	Características de la acción penal	221



ÍNDICE GENERAL

2.1. Es pública.....	221
2.2. Es obligatoria.....	221
2.3. Es indivisible.....	222
2.4. Es intransmisible.....	223
2.5. Es irrevocable.....	223
3. La acción penal en el Código Procesal Penal de 2004 (art. 1)...	224
II. El principio de oportunidad.....	231
1. El modelo integrador de justicia penal.....	231
2. Criterios para la aplicación del principio de oportunidad en el Derecho positivo.....	234
3. El principio de oportunidad en los delitos de minería ilegal.....	245
4. El régimen de proscipciones en la aplicación del principio de oportunidad y el acuerdo reparatorio.....	250
5. Procedimiento.....	254

CAPÍTULO III

LOS MEDIOS DE DEFENSA TÉCNICA

I. Conceptos preliminares.....	263
II. Trámite de los medios de defensa (art. 8).....	267
III. La cuestión previa.....	270
1. Consideraciones generales.....	270
2. Finalidad de la cuestión previa.....	271
3. Marco diferencial entre las condiciones objetivas de punibilidad y las condiciones objetivas de procedibilidad.....	272
4. Procedencia de la cuestión previa.....	274
5. Ejemplos de requisitos de procedibilidad en el ordenamiento penal.....	274
5.1. Los delitos promovidos por acción penal privada.....	274
5.2. Instancias administrativas previas.....	276
5.3. Omisión de asistencia familiar (art. 149 del Código Penal).....	280
5.4. Delito de falso testimonio.....	281



ÍNDICE GENERAL

5.5. Libramientos indebidos.....	282
5.6. En los delitos tributarios.....	283
IV. Las cuestiones prejudiciales.....	284
1. Consideraciones preliminares.....	284
2. Procedencia.....	286
3. Principales efectos.....	287
4. Indicios de delitos en proceso extrapenal (art. 10).....	290
V. Diferencias entre la cuestión previa y la cuestión prejudicial.....	291
VI. Las excepciones en el proceso penal.....	292
1. Definición, antecedentes, notas distintivas y objeto en el procedimiento penal.....	292
2. Marco conceptual.....	293
3. Características.....	294
4. Clases de excepciones.....	295
4.1. Excepciones dilatorias.....	295
4.2. Excepciones perentorias.....	296
5. Efectos jurídicos de las excepciones.....	296
6. La excepción de naturaleza de juicio.....	297
7. La excepción de improcedencia de acción.....	299
7.1. Procedencia de la excepción de improcedencia de acción.....	301
7.2. Causales de la excepción de improcedencia de acción.....	303
7.3. Inadmisibilidad de la excepción de improcedencia de acción.....	312
8. La excepción de cosa juzgada.....	315
8.1. Presupuestos de procedencia.....	318
8.2. Diferencia entre la cosa juzgada y el principio <i>non bis in idem</i>	321
8.3. Cosa juzgada formal y cosa juzgada material.....	322
9. La excepción de amnistía.....	326
9.1. Similitud entre la amnistía y el derecho de gracia.....	329
9.2. Diferencias entre la amnistía y el indulto.....	330
9.3. La amnistía como causal extintiva de la acción penal.....	331



ÍNDICE GENERAL

9.4. Ámbito de aplicación: diferencias con el derecho de gracia, el indulto y la conmutación de pena	332
9.5. Reflexiones finales sobre la amnistía	333
10. La excepción de prescripción	337
10.1. Alcances de la prescripción	338
10.2. Naturaleza jurídica de la prescripción	340
10.3. Cómputo de los plazos prescriptorios	342

CAPÍTULO IV
LA ACCIÓN CIVIL

I. Características de la acción civil	355
1. Es indivisible y solidaria	355
2. Es privada	355
3. Es patrimonial	355
4. Es alternativa y accesoria	356
II. Ejercicio y contenido (art. 11)	357
III. Ejercicio alternativo y accesoriadad (art. 12)	358
IV. Desistimiento (art. 13)	362
V. Transacción (art. 14)	363
VI. Nulidad de transferencias (art. 15.1)	364
VII. Procedimiento (art. 15.2)	366

CAPÍTULO V
JURISDICCIÓN Y COMPETENCIA

I. Jurisdicción	369
1. Potestad jurisdiccional (art. 16)	374
2. Improrrogabilidad de la jurisdicción (art. 17)	375
3. Límites de la jurisdicción penal ordinaria (art. 18)	377
II. Competencia	380

ÍNDICE GENERAL

1. Caracteres de la competencia.....	382
1.1. Improrrogabilidad.....	382
1.2. Legalidad.....	382
1.3. Indelegabilidad.....	382
2. Determinación de la competencia (art. 19).....	382
3. Efectos de las cuestiones de competencia (art. 20).....	383
4. Competencia territorial (art. 21).....	383
4.1. Delitos cometidos en un medio de transporte (art. 22).....	387
4.2. Delito cometido en el extranjero (art. 23).....	388
4.3. Delitos graves y de trascendencia nacional (art. 24).....	389
4.4. Valor de los actos procesales ya realizados (art. 25).....	393
5. La competencia objetiva y funcional.....	393
5.1. Competencia de la sala penal de la Corte Suprema (art. 26)	394
5.2. Competencia de las salas penales de las cortes superiores (art. 27).....	397
5.3. Competencia material y funcional de los juzgados penales (art. 28).....	398
5.4. Competencia de los juzgados de la investigación preparatoria (art. 29).....	400
5.5. Competencia de los juzgados de paz letrados (art. 30).....	401
6. La competencia por conexión (<i>forum conexitatis</i>).....	401
7. Concurso procesal de delitos.....	405
8. Cuestiones de competencia.....	407
8.1. Declinatoria de competencia (art. 34).....	408
8.2. Transferencia de competencia: procedencia y trámite (arts. 39 y 40).....	409
8.3. Contienda de competencia.....	410
8.4. La acumulación.....	414
8.5. La inhibición y la recusación.....	417



ÍNDICE GENERAL

CAPÍTULO VI
LOS SUJETOS PROCESALES

I.	El Ministerio Público	438
1.	Las funciones del Ministerio Público (art. 60).....	442
2.	Atribuciones y obligaciones (art. 61).....	443
3.	Exclusión del fiscal (art. 62)	445
4.	Aplicación supletoria de la Ley Orgánica del Ministerio Público (art. 63)	447
5.	Disposiciones y requerimientos (art. 64)	448
6.	La investigación del delito (art. 65).....	449
7.	La conducción jurídica de la investigación de acuerdo con la Ley N° 30076.....	453
8.	Poder coercitivo (art. 66).....	455
II.	La Policía Nacional	456
1.	Función de investigación de la Policía (art. 67)	462
2.	Atribuciones de la Policía (art. 68).....	463
3.	La reserva de la investigación.....	469
4.	Operativo de revelación del delito (art. 68-A).....	472
5.	Instrucciones del Fiscal de la Nación (art. 69)	473
6.	Prohibición de publicidad (art. 70).....	474
III.	El imputado	475
1.	Derechos del imputado (art. 71)	480
2.	Identificación del imputado (art. 72)	486
3.	Minoría de edad (art. 74).....	487
4.	Inimputabilidad del procesado (art. 75).....	488
5.	La inimputabilidad sobreviniente: anomalía psíquica sobrevinida (art. 76).....	490
6.	Enfermedad del imputado (art. 77)	492
7.	Contumacia y ausencia (art. 79)	492
8.	La audiencia de tutela conforme al principio de igualdad procesal	495
9.	La declaración del imputado	502



ÍNDICE GENERAL

9.1. Momento y carácter de la declaración (art. 86)	502
9.2. Instrucciones preliminares (art. 87).....	504
10. Desarrollo de la declaración (art. 88)	506
IV. El abogado defensor	508
1. Derecho a la defensa técnica (art. 80)	512
2. Defensa conjunta (art. 82)	513
3. Derechos y deberes del abogado defensor (art. 84).....	513
4. La Ley N° 30076 con respecto a los derechos del abogado defensor	516
5. Reemplazo del abogado defensor inasistente (art. 85).....	519
V. Las personas jurídicas.....	519
1. Consideraciones generales	519
2. Oportunidad y trámite (art. 91)	523
3. Designación de apoderado judicial (art. 92).....	524
4. Derechos y garantías (art. 93)	525
5. El Acuerdo Plenario N° 7-2009/CJ-116: reglas para la aplicación de las consecuencias jurídicas	526
5.1. Alcances y limitaciones del artículo 105 del Código Penal	527
5.2. Que se haya cometido un hecho punible o delito	528
5.3. Consecuencias accesorias y proceso penal.....	530
6. Las personas jurídicas como sujetos de imputación de consecuencias jurídicas al delito: caso Odebrecht y otras empresas transnacionales	536
VI. La víctima	539
1. El agraviado.....	553
1.1. Definición (art. 94).....	553
1.2. Derechos del agraviado (art. 95).....	556
1.3. Deberes del agraviado (art. 96).....	559
1.4. Designación de apoderado común (art. 97).....	559
2. El actor civil	559
2.1. Consideraciones generales.....	559
2.2. Constitución y derechos (art. 98).....	563



ÍNDICE GENERAL

2.3. Concurrencia de peticiones (art. 99).....	564
2.4. Requisitos para constituirse en actor civil (art. 100).....	565
2.5. Oportunidad de la constitución en actor civil (art. 101).....	565
2.6. Trámite de la constitución en actor civil (art. 102).....	567
2.7. Impedimento de acudir a la vía extrapenal (art. 106).....	567
3. El querellante particular.....	569
3.1. Consideraciones generales.....	569
3.2. Derechos del querellante particular (art. 107).....	572
3.3. Requisitos para constituirse en querellante particular (art. 108).....	573
3.4. Facultades del querellante particular (art. 109).....	574
3.5. Desistimiento del querellante particular (art. 110).....	575
VII. El tercero civil.....	576
1. Consideraciones generales.....	576
2. Citación a personas que tengan responsabilidad civil (art. 111).....	580
3. Trámite (art. 112).....	581
4. Derechos y garantías del tercero civil (art. 113).....	582

CAPÍTULO VII

LA ACTIVIDAD PROBATORIA

I. Introducción.....	585
II. Preceptos generales.....	595
1. Actividad probatoria (art. 155).....	595
2. Objeto de prueba (art. 156).....	599
3. Medios de prueba (art. 157).....	602
4. La valoración de la prueba (art. 158).....	606
5. Utilización de la prueba (art. 159).....	622
III. Los medios de prueba.....	623
1. La confesión.....	624
1.1. Efecto de la confesión sincera (art. 161).....	628



ÍNDICE GENERAL

1.2. Análisis de la Ley N° 30076	629
1.3. La confesión sincera y su distinción con la conformidad (conclusión anticipada de los debates orales).....	632
2. El testimonio	643
2.1. Capacidad para rendir testimonio o capacidad testifical (art. 162)	647
2.2. Obligaciones del testigo (art. 163).....	648
2.3. Citación y conducción compulsiva (art. 164).....	651
2.4. Excepciones al deber de testificar (art. 165)	652
2.5. Contenido de la declaración (art. 166).....	656
2.6. Testimonio de altos dignatarios (art. 167).....	658
2.7. Testimonio de miembros del cuerpo diplomático (art. 168)	659
2.8. Testigos residentes fuera del lugar o en el extranjero (art. 169)	660
2.9. Desarrollo del interrogatorio (art. 170)	661
2.10. Análisis de la Ley N° 30076	665
2.11. Testimonios especiales (art. 171).....	666
3. La pericia.....	668
3.1. Procedencia de la prueba pericial (art. 172).....	674
3.2. Nombramiento (art. 173)	676
3.3. Procedimiento de designación y obligaciones del perito (art. 174)	679
3.4. Impedimento y subrogación del perito (art. 175).....	681
3.5. Acceso al proceso y reserva (art. 176)	682
3.6. Perito de parte (art. 177)	683
3.7. Contenido del informe pericial (art. 178).....	686
3.8. Contenido del informe pericial de parte (art. 179).....	689
3.9. Reglas adicionales (art. 180)	689
3.10. Examen pericial (art. 181)	691
4. El careo.....	692
4.1. Procedencia (art. 182).....	694
4.2. Reglas del careo (art. 183).....	696



ÍNDICE GENERAL

5.	La prueba documental.....	697
5.1.	Documento público y documento privado.....	699
5.2.	Incorporación (art. 184).....	704
5.3.	Clases de documentos (art. 185).....	705
5.4.	Reconocimiento (art. 186).....	706
5.5.	Traducción y visualización de documentos (art. 187).....	706
5.6.	Requerimiento de informes (art. 188).....	707
6.	Los otros medios de prueba.....	708
6.1.	El reconocimiento.....	709
6.2.	La inspección judicial y la reconstrucción.....	718
6.3.	Las pruebas especiales.....	725
IV.	La búsqueda de pruebas y restricción de derechos: las medidas restrictivas de derechos fundamentales.....	744
1.	Preámbulo.....	744
2.	Conceptos previos.....	748
3.	Preceptos generales.....	755
3.1.	Legalidad procesal (art. 202).....	755
3.2.	Legitimidad sustancial.....	757
3.3.	Presupuestos aplicativos (art. 203).....	761
3.4.	Impugnación (art. 204).....	769
4.	El control de identidad y la videovigilancia.....	770
4.1.	El control de identidad personal: entre el Estado de Derecho y el Estado policiaco.....	770
4.2.	La videovigilancia.....	791
5.	Las pesquisas.....	796
5.1.	Motivos y objeto de la inspección (art. 208).....	796
5.2.	Retenciones (art. 209).....	799
5.3.	Registro de personas (art. 210).....	800
6.	La intervención corporal.....	803
6.1.	Examen corporal del imputado (art. 211).....	808
6.2.	Examen corporal de otras personas (art. 212).....	814

ÍNDICE GENERAL

6.3. El examen corporal para la prueba de alcoholemia (art. 213).....	817
7. El allanamiento.....	825
7.1. Solicitud y ámbito del allanamiento (art. 214).....	832
7.2. Contenido de la resolución (art. 215).....	835
7.3. Desarrollo de la diligencia (art. 216).....	836
7.4. Solicitud del fiscal para incautación y registro de personas (art. 217).....	838
8. La exhibición forzosa y la incautación.....	840
8.1. La exhibición e incautación de bienes.....	840
8.2. La exhibición e incautación de actuaciones y documentos no privados.....	852
9. El control de comunicaciones y documentos privados.....	857
9.1. La interceptación e incautación postal.....	860
9.2. La intervención de comunicaciones y telecomunicaciones.....	868
9.3. El aseguramiento e incautación de documentos privados.....	898
9.4. El levantamiento del secreto bancario y de la reserva tributaria.....	903
9.5. La clausura o vigilancia de locales e inmovilización.....	913
V. La prueba anticipada.....	918
1. Supuestos de prueba anticipada (art. 242).....	922
2. Requisitos de la solicitud (art. 243).....	925
3. Trámite de la solicitud (art. 244).....	926
4. Audiencia de prueba anticipada (art. 245).....	928
5. Apelación (art. 246).....	930
6. Análisis del Decreto Legislativo N° 1307.....	931
7. La declaración única de la víctima en cámara Gesell como prueba anticipada.....	932
VI. Las medidas de protección.....	938
1. Personas destinatarias de las medidas de protección (art. 247).....	945
2. Medidas de protección (art. 248).....	947



ÍNDICE GENERAL

3. Medidas adicionales (art. 249)	953
4. Análisis de acuerdo con la Ley N° 30077	955
5. Análisis del Decreto Legislativo N° 1307	956
6. Variabilidad de las medidas (art. 250).....	957
7. Reexamen e impugnaciones (art. 251).....	959
8. Programa de protección (art. 252).....	960

