

Johnny Castillo Aparicio

LA PRUEBA

EN EL DELITO DE VIOLENCIA CONTRA LA MUJER Y EL GRUPO FAMILIAR

Criterios de valoración en casos de
violencia de género y familiar.



Tercera edición, actualizada.
Incluye Capítulo violencia de género digital.



ÍNDICE

Presentación a la tercera edición.....	23
Presentación a la segunda edición.....	27
Presentación a la primera edición.....	31
Abreviaturas	37

CAPÍTULO I

Violencia de género, contra la mujer y el grupo familiar

1. La violencia de género	41
2. La violencia de género es solo violencia contra las mujeres..	45
3. Violencia contra la mujer	46
4. Definición de violencia contra la mujer	48
5. Definición de violencia contra el grupo familiar	51
6. Tipos de violencia	53
6.1. Violencia física.....	53
6.1.1. El Maltrato sin Lesión	56
6.1.2. El Maltrato por Negligencia	57
6.2. Violencia psicológica	58
6.3. Violencia sexual	61
6.4. Violencia económica o patrimonial	66



Índice

7.	Sujetos de protección de la Ley N° 30364	70
7.1.	Las Mujeres durante todo su ciclo de vida: niña, adolescente, joven, adulta y adulta mayor	71
7.2.	Los miembros del Grupo Familiar.....	71
1.	Los cónyuges.....	71
2.	Los ex cónyuges.....	72
3.	Los convivientes	72
4.	Los ex convivientes	72
5.	Padrastra	72
6.	Madrastra	72
7.	Quienes tengan hijas o hijos en común	72
8.	Las y los ascendientes o descendientes por consanguinidad, adopción o afinidad	73
9.	Adopción	73
10.	Los parientes colaterales hasta el cuarto grado de consanguinidad o adopción y segundo grado de afinidad	73
11.	Quienes habitan en el mismo hogar siempre que no medien relaciones contractuales o laborales, al momento de producirse la violencia.....	74

CAPÍTULO II

El delito de violencia contra la mujer y el grupo familiar

1.	Fundamentos de política criminal	77
----	--	----



erso® ción inteligente	Índice	
2.	Violencia género y la utilización del derecho penal	78
3.	Aplicación de perspectiva de género en el derecho penal	80
4.	Antecedentes de tipificación	81
5.	La Ley N° 30364, Ley para prevenir, sancionar y erradicar la violencia contra las mujeres y los integrantes del grupo familiar	83
6.	D. Leg. N° 1323. Decreto Legislativo que fortalece la lucha contra el feminicidio, la violencia familiar y la violencia de género	86
7.	Ley N° 30819. Ley que modifica el Código Penal y el Código de los Niños y Adolescentes	90
CAPÍTULO III		
Lesiones graves, agresiones y daño psíquico contra las mujeres y el grupo familiar		
1.	Consideraciones generales	93
2.	Lesiones graves por violencia contra las mujeres e integrantes del grupo familiar	94
2.1	La víctima es mujer y es lesionada por su condición de tal en cualquiera de los contextos previstos en el primer párrafo del art. 108-B.....	96
A.	Sujetos y acción típica	96
B.	Contextos que establece el primer párrafo del art. 108-B del Código Penal	97
2.1.1	Violencia Familiar	97
2.1.2	Coacción, Hostigamiento o Acoso Sexual	98
		11



Índice

2.1.3	Abuso de poder, confianza o de cualquier otra posición o relación que le confiera autoridad al agente	102
2.1.4	Cualquier forma de discriminación contra la mujer, independientemente que exista o haya existido una relación conyugal o de convivencia con el agente	103
2.2.	La víctima se encuentra en estado de gestación	106
2.3.	La víctima es cónyuge; exconyuge; conviviente; exconviviente; padrastro; madrastra; ascendiente o descendiente por consanguinidad, adopción o afinidad; pariente colateral del cónyuge y conviviente hasta el cuarto grado de consanguinidad y segundo de afinidad; habita en el mismo hogar, siempre que no medien relaciones contractuales o laborales; o es con quien se ha procreado hijos en común, independientemente de que se conviva o no al momento de producirse los actos de violencia, o la violencia se da en cualquiera de los contextos de los numerales 1, 2 y 3 del primer párrafo del artículo 108-B.....	108
2.4.	La víctima mantiene cualquier tipo de relación de dependencia o subordinación sea de autoridad, económica, laboral, o contractual y el agente se hubiera aprovechado de esta situación.....	110
2.5.	Para cometer el delito se hubiera utilizado cualquier tipo de arma, objeto contundente o instrumento que ponga en riesgo la vida de la víctima	110
2.6.	El delito se hubiera realizado en cualquiera de las circunstancias del art. 108.....	111



Inteligente	Índice
2.7	Cuando la afectación psicológica a la que se hace referencia en el numeral 4 del primer párrafo del artículo 121, se causa a los hijos, hijas, niñas, niños o adolescentes bajo el cuidado de la víctima de feminicidio, de lesiones en contextos de violencia familiar o de violación sexual 113
2.8	Si el agente actúa en estado de ebriedad, con presencia de alcohol en la sangre en proporción mayor de 0.25 gramos-litro, o bajo efectos de drogas tóxicas, estupefacientes, sustancias psicotrópicas o sintéticas..... 115
3.	Del daño psíquico y la afectación psicológica, cognitiva o conductual 117
3.1	Lineas preliminares 117
3.2	Daño psíquico o psicológico..... 118
3.2.1	Lesión psíquica o psicológica 120
3.2.2	Secuelas emocionales 121
3.3	Afectación psicológica, cognitiva o conductual 122
4.	Agresiones en contra de las mujeres o integrantes del grupo familiar 123
4.1	Líneas preliminares 124
4.2	Sujetos 125
4.3	Comportamientos típicos 126
4.4	Circunstancias agravantes 127
a)	Se utiliza cualquier tipo de arma, objeto contundente o instrumento que ponga en riesgo la vida de la víctima 127
b)	El hecho se comete con ensañamiento o alevosía 128
	13



Índice	
c)	La víctima se encuentra en estado de gestación 129
d)	La víctima es menor de edad, adulta mayor o tiene discapacidad o si padeciera de enfermedad en estado terminal y el agente se aprovecha de dicha condición..... 130
e)	Si en la agresión participan dos o más personas 131
f)	Si contraviene una medida de protección emitida por la autoridad competente..... 131
g)	Si los actos se realizan en presencia de cualquier niña, niño o adolescente 132
 CAPÍTULO IV	
La prueba en la doctrina y la jurisprudencia	
1.	La prueba..... 135
2.	Probar 140
3.	La Constitución y la prueba 141
4.	El derecho a la prueba 143
5.	Limitaciones al derecho a la prueba 150
5.1	Rige el Principio de Proporcionalidad 150
5.2	Derecho a la Valoración de la Prueba 151
6.	Fundamentos del tribunal constitucional sobre el derecho a la prueba..... 151
7.	El derecho constitucional a la prueba 157
8.	El derecho fundamental a la prueba 159
 14	



inteligente

Índice

9.	La actividad probatoria	164
10.	Principios de la actividad probatoria	166
10.1	Principio de Aportación de Parte	166
10.2	Principio de Libertad de Prueba	167
10.3	Principio de Pertinencia	168
10.4	Principio de Conducencia	168
10.5	Principio de Utilidad	169
10.6	Principio de Licitud	170
10.7	Principio de Necesidad	170
11.	Sistemas de valoración de la prueba	171
11.1	Prueba Legal	171
11.2	Íntima Convicción	172
11.3	Libre Convicción o Sana Crítica Racional	172
12.	La prueba preconstituida	173
13.	Requisitos de la prueba preconstituida	176
14.	La prueba anticipada	177
15.	Fundamentos de la prueba anticipada	179

CAPÍTULO V

La valoración de la prueba

1.	Valoración de la prueba	183
2.	Las máximas de la experiencia	186
3.	Las leyes naturales o científicas	188
4.	Sistema de libre convicción o sana crítica racional	189



diligente

Índice

5.	Características de la libre convicción	193
6.	Características de la sana crítica racional	194
7.	Las reglas de la sana crítica.....	195
8.	Principio que rige la valoración de la prueba	196
8.1	Principio de la Unidad de la Prueba	196

CAPÍTULO VI

Valoración de la prueba con perspectiva de género

1.	Lineas preliminares	205
2.	Género	206
3.	La investigación penal debe incluir una perspectiva de Género	209
4.	La recolección y valoración de la prueba en el proceso Penal	213
5.	Debida diligencia en la recolección de la prueba	215
6.	Investigación exhaustiva y amplitud probatoria	218
7.	Valoración integral de la prueba	224
8.	Valoración de la prueba sin estereotipos de género	224
9.	La valoración del testimonio de la víctima	226

CAPÍTULO VII

Valoración de la prueba en casos de violencia de género

1.	Lineas preliminares	233
----	---------------------------	-----



Índice	
2.	La prueba de la violencia de género en el sistema interamericano..... 234
3.	El principio de amplitud probatoria y la valoración del testimonio de la víctima..... 238
3.1	El principio de amplitud 238
3.2	La valoración del testimonio de la víctima..... 242
4.	Contra la victimización secundaria 245
CAPÍTULO VIII	
La valoración de la prueba en la violencia contra la mujer y el grupo familiar	
1.	Criterios para la valoración 253
2.	Pertinencia de los medios probatorios 256
CAPÍTULO IX	
La valoración de los medios probatorios en la violencia contra la mujer y el grupo familiar	
1.	La declaración de la víctima..... 263
1.1	Ausencia de incredibilidad subjetiva de la víctima 267
1.2	Verosimilitud objetiva 268
1.3	Persistencia en la incriminación..... 269
2.	La valoración de la declaración de la víctima..... 270
3.	Los protocolos de actuación 270
4.	El atestado policial 277
17	

Índice	
5.	El informe policial..... 278
6.	La declaración de niño, niña, adolescente o mujer a través de la entrevista única 279
7.	El procedimiento de la entrevista única 284
7.1	Etapa Previa 284
7.2	Etapa de Entrevista Única..... 284
7.3	Etapa Posterior 284
8.	La entrevista única en Cámara Gesell 285
8.1	Es una Declaración Única 290
8.2	Declaración llevada a cabo con las garantías de intermediación y contradicción 291
9.	La pericia 292
10.	El informe pericial 294
11.	La pericia psicológica 297
12.	Los certificados médicos e informes psicológicos..... 300
13.	La prueba pericial 304
14.	La valoración de la prueba pericial 310
14.1	Valoración Individual de la Prueba Pericial 319
14.2	Valoración Conjunta de la Prueba Pericial 319
15.	Valoración de la prueba por medio de dictamen de peritos 321
CAPÍTULO X	
La prueba indiciaria	
1.	La prueba indiciaria en la violencia contra la mujer 327
18	



CAPÍTULO XI

La violencia de género digital contra las mujeres

1.	Lineas preliminares.....	335
2.	Tecnologías de la información y comunicación (TIC)	338
3.	La información digital	339
4.	Definición de violencia digital	341
5.	Definición de violencia de género digital	342
5.1	La violencia de género digital en la relación de pareja.....	345
5.2	Daños a la integridad en la violencia de género digital	348
5.3	Factibilidad de probar la violencia de género digital	349
6.	Conductas que presenta la violencia de género digital ...	350
6.1	La sextorsión	350
6.2	Difusión no consentida de material íntimo	351
6.3	Sexting	352
6.4	Acoso virtual	352
6.5	Suplantación de identidad	353
7.	La prueba digital	354
7.1	La evidencia digital	355
7.2	Definición de prueba digital	357
7.3	Características de la prueba digital	358
7.4	Fases de la prueba digital en el proceso judicial	359



Índice	
7.5	Investigación tecnológica y prueba digital en el proceso penal 360
7.6.	La valoración de la prueba digital 361
8.	Medios probatorios digitales en el reglamento de la Ley N° 30364 363
ANEXOS	
I.	ACUERDOS PLENARIOS 369
1.	Acuerdo Plenario N° 1-2011/CJ-116. Asunto: Apreciación de la prueba en los delitos contra la libertad sexual 369
2.	Acuerdo Plenario N° 1-2015/CJ-116. Asunto: Sobre la aplicación judicial del artículo 15° del Código Penal y los procesos interculturales por delitos de violación de niñas y adolescentes..... 383
3.	Acuerdo Plenario N° 4-2015/CJ-116. Asunto: Valoración de la prueba pericial en delitos de violación sexual 397
4.	Acuerdo Plenario N° 5-2016/CIJ-116. Asunto: Delitos de Violencia contra la mujer y los integrantes del grupo familiar. Ámbito procesal: Ley N° 30364 411
II.	JURISPRUDENCIA..... 425
1.	Exp. N° 05121-2015-PA/TC Asunto: Recurso de agravio constitucional interpuestos por Claudia [...] contra la resolución de fojas 750 427
2.	Exp. N° 01479-2018-PA/TC Asunto: Recurso de agravio constitucional..... 447
20	



3.	Recurso de Nulidad N° 2395-2017 Asunto: La prevalencia del derecho a la verdad en los delitos de lesa humanidad	465
III.	GUÍAS EN MÉRITO A LO DISPUESTO EN LA LEY 30364	483
1.	Guía de Valoración de Daño Psíquico en Personas Adultas Víctimas de Violencia Intencional	483
2.	Guía de Procedimiento de Entrevista Única a víctimas en el Marco de la Ley N° 30364 para prevenir, sancionar y erradicar la Violencia contra las Mujeres y los Inte- grantes del Grupo Familiar, y, a Niños y Adolescentes Varones Víctimas de Violencia.....	591
3.	Guía de Evaluación Psicológica Forense en casos de Vio- lencia Contra las Mujeres y los Integrantes del Grupo Familiar y en otros casos de violencia.....	625
4.	Guía Médico Legal de Valoración Integral de Lesiones Corporales	703
5.	Guía de Procedimiento para la intervención de la Poli- cía Nacional en el marco de la Ley 30364, “Ley para pre- venir, sancionar y erradicar la violencia contra la mujer y los integrantes del grupo familiar” y su Reglamento. RCG. N° 170-2020-CG PNP/EMG.....	809
	BIBLIOGRAFÍA	847

