

ANDRÉS ÁNGEL MONTOYA MENDOZA



EL DELITO DE
COHECHO
EN EL ÁMBITO
POLICIAL

JURISTA  EDITORES

© **EL DELITO DE COHECHO EN EL ÁMBITO POLICIAL**

LA INCONSTITUCIONALIDAD DE LA PENA DE INHABILITACIÓN
PERPETUA PARA CONDUCIR VEHÍCULOS
ANÁLISIS DESDE LA DOCTRINA Y LA JURISPRUDENCIA

© Andrés Ángel Montoya Mendoza

© Jurista Editores E.I.R.L, 2024

Editado por:

Jurista Editores E.I.R.L.

Jr. Miguel Aljovín N° 201 Lima - Perú

Tel.: Tel.: 4281072

Cel.: 934 421 448 / 943 048 995 / 970 775 849

20459059424

Primera edición - junio 2024

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° 2024-05438

ISBN: 978-612-5019-71-4

Impreso por:

JURISTA EDITORES EIRL

www.juristaeditores.com

ÍNDICE

Prólogo.....	17
Presentación.....	21

§ 1

Corrupción y política criminal

1. Aproximación al concepto de corrupción.....	29
2. Causas de la corrupción.....	32
3. Percepción de la corrupción en el Perú	33
4. Política criminal frente al flagelo de la corrupción.....	40
5. Instrumentos internacionales de lucha contra la corrupción	44
6. La lucha contra la corrupción como principio constitucional	46

§ 2

La función policial

1. Policía Nacional y Constitución.....	53
2. La función policial	57
3. La intervención de la Policía Nacional en la investigación preliminar del delito a partir del Decreto Legislativo N.º 1605: ¿norma inconstitucional?	60
4. La policía como funcionario y servidor público	63
5. Infracción de deber de la policía por competencia institucional.....	67
6. Sanciones administrativas y penales: ¿ <i>Ne bis in idem</i> ?.....	69

§ 3

El delito de cohecho vinculado a la función policial: cuestiones generales

1. Nociones preliminares	75
2. Definiciones de cohecho	77

3. Modalidades del delito de cohecho	81
3.1. Cohecho pasivo	81
3.2. Cohecho Activo	83
3.3. Cohecho antecedente y cohecho subsecuente	84
4. El delito de cohecho específico vinculado a la función policial: definición y modalidades.....	86
5. Antecedentes del delito de cohecho vinculado a la función policial.....	90
6. Justificación de la incorporación en el Código Penal del delito de cohecho vinculado a la función policial: exposición de motivos.....	93
7. Críticas a la incorporación en el Código Penal del delito de cohecho específico vinculado a la función policial.....	98

§ 4

El delito de cohecho pasivo propio en el ejercicio de la función policial

1. Descripción típica (art. 395-A)	101
2. Tipicidad objetiva	102
2.1. Sujeto activo.....	110
2.2. Sujeto pasivo.....	114
2.3. Verbos rectores.....	114
2.4. Medios corruptores	118
2.5. Comportamientos delictivos	123
2.5.1. El efectivo policial que acepta o recibe donativo, promesa o cualquier otra ventaja o beneficio, para sí o para otro, para “realizar” un acto en violación de sus obligaciones derivadas de la función policial.	124
2.5.2. El efectivo policial que acepta o recibe donativo, promesa o cualquier otra ventaja o beneficio, para sí o para otro, para “omitir” un acto en violación de sus obligaciones derivadas de la función policial.	125
2.5.3. El efectivo policial que acepta donativo, promesa o cualquier otra ventaja o beneficio, para sí o para otro, “a consecuencia” de haber faltado a sus obligaciones derivadas de la función policial.....	126
2.5.4. El efectivo policial que solicita, directa o indirectamente, donativo, promesa o cualquier otra ventaja o beneficio, para “realizar” un acto en violación de sus obligaciones derivadas de la función policial.	128

2.5.5. El efectivo policial que solicita, directa o indirectamente, donativo, promesa o cualquier otra ventaja o beneficio, para “omitir” un acto en violación de sus obligaciones derivadas de la función policial.	130
2.5.6. El efectivo policial que solicita, directa o indirectamente, donativo, promesa o cualquier otra ventaja o beneficio, “a consecuencia” de haber faltado a sus obligaciones derivadas de la función policial.	132
2.5.7. El efectivo policial que condiciona su conducta funcional a la “entrega” de donativo o cualquier otra ventaja o beneficio.	133
2.5.8. El efectivo policial que condiciona su conducta funcional a la “promesa” de donativo o cualquier otra ventaja o beneficio.	135
2.6. Bien jurídico protegido	136
3. tipicidad subjetiva.....	137
4. Consumación y tentativa	138
5. Penalidad	141

§ 5

El delito de cohecho pasivo impropio en el ejercicio de la función policial

1. Descripción típica (art. 395-B).....	145
2. Tipicidad objetiva	146
2.1. Sujeto activo.....	151
2.2. Sujeto pasivo	153
2.3. Verbos rectores.....	154
2.4. Medios corruptores	156
2.5. Comportamientos delictivos	161
2.5.1. El efectivo policial que acepta o recibe donativo, promesa o cualquier otra ventaja o beneficio indebido, para “realizar” un acto propio de su función policial, sin faltar a su obligación.....	162
2.5.2. El efectivo policial que acepta o recibe donativo, promesa o cualquier otra ventaja o beneficio indebido para “omitir” un acto propio de su función policial, sin faltar a su obligación.....	164
2.5.3. El efectivo policial que acepta o recibe donativo, promesa o cualquier otra ventaja o beneficio indebido, “como consecuencia” del acto policial ya realizado u omitido.....	165
2.5.4. El efectivo policial que solicita, directa o indirectamente, donativo, promesa o cualquier otra ventaja indebida, para	

“realizar” un acto propio de la función policial, sin faltar a su obligación.....	167
2.5.5. El efectivo policial que solicita, directa o indirectamente, donativo, promesa o cualquier otra ventaja indebida, para “omitir” un acto propio de su función policial, sin faltar a su obligación.....	170
2.5.6. El efectivo policial que solicita, directa o indirectamente, donativo, promesa o cualquier otra ventaja indebida, “como consecuencia” del acto policial ya realizado u omitido.....	171
2.6. Bien jurídico protegido	173
3. Tipicidad subjetiva	174
4. Consumación y tentativa	174
5. Penalidad	176

§ 6

El delito de cohecho activo en el ámbito de la función policial

1. Descripción típica (art. 398-A CP).....	179
2. Tipicidad objetiva	180
2.1. Sujeto activo.....	184
2.2. Sujeto pasivo.....	185
2.3. Verbos rectores.....	185
2.4. Medios corruptores	189
2.5. Comportamientos delictivos	191
2.5.1. El sujeto no cualificado ofrece, da o promete a un miembro de la Policía Nacional donativo o cualquier otra ventaja o beneficio para que “realice” un acto en violación de sus obligaciones derivadas de la función policial.	191
2.5.2. El sujeto no cualificado ofrece, da o promete a un miembro de la Policía Nacional donativo o cualquier otra ventaja o beneficio para que “omita” un acto en violación de sus obligaciones derivadas de la función policial.	193
2.5.3. El sujeto no cualificado ofrece, da o promete a un miembro de la Policía Nacional donativo o cualquier otra ventaja o beneficio para que “realice” actos propios de la función policial, sin faltar a las obligaciones que se derivan de ella.....	195
2.5.4. El sujeto no cualificado ofrece, da o promete a un miembro de la Policía Nacional donativo o cualquier otra ventaja o beneficio para que “omita” actos propios de la función policial, sin faltar a las obligaciones que se derivan de ella.	196

2.6. Bien jurídico protegido	197
3. Tipicidad subjetiva	198
4. Consumación y tentativa	199
5. Penalidad	200

§ 7

La circunstancia agravante específica prevista en el artículo 398-B del Código Penal

1. Descripción legal (art. 398-B CP).....	203
2. Justificación de la incorporación de esta circunstancia agravante en la legislación: Estadísticas	207
3. La función policial de tránsito o seguridad vial	210
4. Penalidad	225

§ 8

Naturaleza jurídica y alcances de la pena de inhabilitación definitiva prevista en el artículo 398-B del Código Penal

1. La pena de inhabilitación.....	229
2. Formas de aplicar la pena de inhabilitación	231
3. Duración de la pena de inhabilitación.....	235
4. Modos de imponer la pena de inhabilitación	238
5. Acuerdos plenarios relacionados con la pena de inhabilitación	239
5.1. Acuerdo Plenario N.º 2-2008/CJ-116: “Alcances de la pena de inhabilitación”	239
5.2. Acuerdo Plenario N.º 10-2009/CJ-116: “Ejecución de la pena de inhabilitación y recurso impugnatorio”	244
6. Naturaleza jurídica y alcances de la pena de inhabilitación definitiva prevista en el art. 398-B del Código Penal.....	248
6.1. Texto legal	248
6.2. Antecedentes de la aplicación de la pena de inhabilitación para conducir vehículos	248
6.3. Contenido de la pena de inhabilitación prevista en el artículo 398-B del Código Penal	252
6.4. Naturaleza jurídica y características	258

§ 9

El principio de proporcionalidad en la determinación de las penas

1. La determinación de la pena	261
2. El principio de proporcionalidad en la determinación legal de la pena	271
2.1. El juicio de idoneidad	273
2.2. El juicio de necesidad	275
2.3. El juicio de proporcionalidad en sentido estricto	276
3. El principio de proporcionalidad en la individualización judicial de la pena.....	278
3.1. El examen de idoneidad.....	279
3.2. El examen de necesidad.....	282
3.3. El examen de proporcionalidad en sentido estricto.....	286

§ 10

Análisis de constitucionalidad de la pena de inhabilitación definitiva prevista en el artículo 398°-B del Código Penal

1. Delimitación del análisis de constitucionalidad	291
2. Aplicación del test de razonabilidad o proporcionalidad a la pena de inhabilitación definitiva prevista en el artículo 398-B del Código Penal	293
2.1. Examen de idoneidad	294
2.2. Examen de necesidad	300
2.3. Examen de proporcionalidad en sentido estricto.....	304
3. Conclusiones de este capítulo	311

§ 11

Análisis de sentencias emitidas por la Corte Suprema

1. Precisión previa.....	313
2. Análisis de la sentencia de fecha 25/09/2017, emitida por la Sala Constitucional y Social Permanente de la Corte Suprema, materia de la consulta N.º 17112-2017/Lima.....	315
2.1. El caso.....	315
2.2. Fundamentos principales de la Sala Constitucional y Social Permanente.....	316
2.3. Decisión de la Sala Constitucional y Social Permanente:.....	318
2.4. Análisis y comentarios.....	318

3. Análisis de la sentencia de fecha 02/06/2021, emitida por la Sala Constitucional y social permanente de la Corte Suprema, materia de la consulta N.º 9730-2020/Lima.....	328
3.1. El caso.....	328
3.2. Fundamentos principales de la Sala Constitucional y Social Permanente.....	330
3.3. Decisión de la Sala Constitucional y Social Permanente.....	335
3.4. Análisis y comentarios.....	335
4. Análisis de la sentencia de fecha 19/07/2021, emitida por la Sala Constitucional y Social Permanente de la Corte Suprema, materia de la consulta N.º 2705-2021/Lima.....	342
4.1. El caso.....	342
4.2. Fundamentos principales de la Sala Constitucional y Social Permanente.....	343
4.3. Decisión de la Sala Constitucional y Social Permanente.....	347
4.4. Análisis y comentarios.....	347
5. Análisis de la sentencia de fecha 10/09/2021, emitida por la Sala Constitucional y Social Permanente de la Corte Suprema, materia de la consulta N.º 5631-2020/Lima.....	348
5.1. El caso.....	348
5.2. Fundamentos principales del voto en mayoría de la Sala Constitucional y Social Permanente.....	349
5.3. Decisión en mayoría de la Sala Constitucional y Social Permanente..	351
5.4. Fundamentos principales del voto singular del juez supremo Toledo Toribio.....	351
5.5. Fundamentos principales del voto en minoría de los jueces supremos Pariona Pastrana y Linares San Román.....	353
5.6. Análisis y comentarios.....	356
6. Análisis de la sentencia de fecha 10/03/2023, emitida por la Sala de Derecho Constitucional y Social Permanente de la Corte Suprema, materia de la consulta N.º 21541-2022/Lima.....	360
6.1. El caso.....	360
6.2. Fundamentos principales de la Sala Constitucional y Social Permanente.....	361
6.3. Decisión de la Sala Constitucional y Social Permanente.....	364
6.4. Análisis y comentarios.....	364
7. análisis de la sentencia de fecha 10/03/2023, emitida por la Sala de Derecho Constitucional y Social Permanente de la Corte Suprema, materia de la consulta N.º 32370-2022/Lima.....	366

7.1. El caso.....	366
7.2. Fundamentos principales de la Sala Constitucional y Social Permanente.....	367
7.3. Decisión de la Sala Constitucional y Social Permanente.....	372
7.4. Análisis y comentarios.....	372
8. Análisis de la sentencia de fecha 10/03/2023, emitida por la Sala Constitucional y Social Permanente de la Corte Suprema, materia de la consulta N.º 32180-2021/Lima.	375
8.1. El caso.....	375
8.2. Fundamentos principales de la Sala Constitucional y Social Permanente.....	377
8.3. Decisión de la Sala Constitucional y Social Permanente.....	380
8.4. Análisis y comentarios.....	381
9. Análisis de la sentencia de fecha 22/05/2023, emitida por la Sala de Derecho Constitucional y Social Permanente de la Corte Suprema, materia de la consulta N.º 3656-2023/Ventanilla.....	384
9.1. El caso.....	384
9.2. Fundamentos principales de la Sala Constitucional y Social Permanente.....	385
9.3. Decisión de la Sala Constitucional y Social Permanente.....	387
9.4. Análisis y comentarios.....	388
10. Análisis de la sentencia de fecha 01/12/2021, emitida por la Sala Penal Permanente de la Corte Suprema, materia de la revisión de Sentencia NCPP N.º 321-2019/Huánuco	392
10.1. El caso.....	392
10.2. Fundamentos principales de la Sala Penal Permanente	392
10.3. Decisión de la Sala Penal Permanente	395
10.4. Análisis y comentarios.....	396
11. Conclusiones de este capítulo	401
Conclusiones generales.....	403
Recomendaciones	411
Referencias bibliográficas y jurisprudenciales	413