

Mg

Monografías

Casos destacados
Derecho penal
Parte especial

Directora

Tatiana Vargas Pinto

ediciones
DER

DER EDICIONES es una Editorial Jurídica creada por un grupo de Editores de larga trayectoria.

Estamos en la búsqueda de publicaciones de innegable valor científico. Nuestra propuesta pone énfasis en una cuidada elaboración técnica, colocando nuestra experiencia al servicio de la comunidad jurídica.

Nuestro catálogo editorial está compuesto por las siguientes colecciones: Ensayos Jurídicos, Monografías, Manuales, Cuadernos Jurídicos, Co-ediciones, Revistas y Obras prácticas.

Invitamos a aquellos profesores, investigadores o abogados en ejercicio, que hayan escrito una tesis de maestría, monografía, ensayo, manual u otra obra de interés práctico, a publicar con nosotros.

Para mayor información, escribanos a info@derediciones.com o visite nuestra página web www.derediciones.com

CASOS DESTACADOS DERECHO PENAL. PARTE ESPECIAL

© Tatiana Vargas Pinto, Directora

2019 DER EDICIONES LIMITADA

Manuel Barros Borgoño 110, oficina 504, comuna de Providencia, ciudad de Santiago, Chile

Teléfono +56 22 402 96 66

www.derediciones.com

Registro de Propiedad Intelectual N° 298791

ISBN 978-956-9959-40-0

Primera edición, diciembre de 2018 DER Ediciones Limitada

Tiraje: 600 ejemplares

Impresores: Editora e Imprenta Maval SpA

Impreso en Chile / Printed in Chile

ADVERTENCIA

La Ley N° 17.336 sobre Propiedad Intelectual prohíbe el uso no exceptuado de obras protegidas sin la autorización expresa de los titulares de los derechos de autor.

El fotocopiado o reproducción por cualquier otro medio o procedimiento de la presente publicación queda expresamente prohibido.

CASOS DESTACADOS
DERECHO PENAL
PARTE ESPECIAL

TATIANA VARGAS PINTO
Directora

OSVALDO ARTAZA VARELA	JUAN LUIS MODOLELL GONZÁLEZ
ANTONIO BASCUÑÁN RODRÍGUEZ	IVÁN NAVAS MONDACA
FELIPE CABALLERO BRUN	GUILLERMO OLIVER CALDERÓN
RAÚL CARNEVALI RODRÍGUEZ	ANDREA PERIN
LAUTARO CONTRERAS CHAIMOVICH	LUIS ORTIZ QUIROGA
JUAN PABLO COX LEIXELARD	MARÍA MAGDALENA OSSANDÓN WIDOW
JOSÉ ÁNGEL FERNÁNDEZ CRUZ	NICOLÁS OXMAN VILCHES
GONZALO GARCÍA PALOMINOS	MARÍA CECILIA RAMÍREZ GUZMÁN
RODRIGO GUERRA ESPINOSA	MAURICIO RETTIG ESPINOZA
MARCELO HADWA ISSA	LUIS EMILIO ROJAS AGUIRRE
HÉCTOR HERNÁNDEZ BASUALTO	SEBASTIÁN SALINERO ECHEVERRÍA
MARÍA SOLEDAD KRAUSE MUÑOZ	CHRISTIAN SCHEECHLER CORONA
CARLOS KÜNSEMÜLLER LOEBENFELDER	ALEX VAN WEEZEL DE LA CRUZ
FRANCISCO MALDONADO FUENTES	TATIANA VARGAS PINTO
JUAN PABLO MAÑALICH RAFFO	JAIME VERA VEGA
ELISABETH MATTHEI SCHACHT	JAVIER WILENMANN VON BERNATH

Laura Mayer Lux

Autores

MARÍA ISIDORA GUZMÁN MARCHANT
MAXIMILIANO WILDNER ZAMBRA

Colaboradores

PRESENTACIÓN

La inescindible relación entre realidad y derecho que supone el “decir el derecho”, *iusprudentia*, suele ser sorpresivamente olvidada. Los romanos lo tenían muy claro desde las *XII Tablas*¹. La interpretación del derecho tiene sentido frente a su aplicación. Es curioso observar cómo la teoría se separa de la práctica y se elaboran textos dogmáticos que dialogan con unos pocos frente a problemas que hipotéticamente podrían ocurrir o que tienen lugar en otras latitudes y contextos. La obra que se presenta sigue, en cambio, una senda marcada por la necesaria unidad entre el texto de la ley, su interpretación y su aplicación en concreto a la realidad chilena. Este camino se inició con un primer libro que rescata sentencias nacionales donde se destacan problemas sustantivos y procedimentales desde la parte general de la ciencia penal. Probablemente se debió comenzar por un trabajo de la parte especial, es decir, a partir del examen de delitos en particular que luego avanzara hacia doctrinas más generales, como ocurrió con el desarrollo del derecho penal.

Este libro se ocupa de los delitos en particular y su aplicación en el ámbito jurídico nacional. Así, un importante grupo de autores destaca resoluciones de tribunales chilenos frente a problemas específicos que ha enfrentado la aplicación de tipos penales del Código Penal. De suerte que la selección de casos se restringe a los delitos contemplados en este código. Al igual que la vez anterior, el texto busca ser un reflejo lo más representativo posible de diversas visiones a través de la participación de investigadores de variados sectores y opiniones. Se subraya el criterio de universalidad por sobre el centralismo regional. También la elección de sentencias se planteó como un proceso conjunto desde una preselección propuesta hasta

1 Ver más en TAMAYO y SALMORÁN (2003), pp. 95-98.

la selección final de cada autor; claro que en esta oportunidad ha primado la iniciativa particular de los partícipes.

Los casos que se destacan se estructuran conforme el orden que establece el propio Código Penal, según sus títulos y párrafos. Se incluye una gran mayoría de los delitos, específicamente con atención a su incidencia para la realidad jurídica chilena. Sin embargo, no están todos los contemplados en el Código, por la magnitud del trabajo y los intereses de quienes intervienen. La obra solo es posible gracias al trabajo de todos los que se animaron a emprender esta tarea o a continuarla. Se agradece hondamente a cada uno de ellos por sus importantes aportes en esta labor de “eslabón” entre derecho y práctica a través de sus agudos y profundos exámenes dogmáticos.

A continuación, se mencionan los treinta y un casos y los autores en el orden indicado. No se incluyen los títulos o apartados, los que aparecen por supuesto en el índice del libro. De este modo, comienza Juan Luis MODOLLELL con “La Venda Sexy”. ¿Desaparición forzada de personas como simple delito de secuestro? SCA, Rol N° 20584-2005/26-10-2006. En el otro título siguen los casos de Laura MAYER y Jaime VERA, la “Falsedad de permiso de circulación”, SCS, 15/07/2009, Rol N° 2924-08; de Luis ORTIZ, “UN COMPRADOR SOSPECHOSO”, STOP 12/02/2007, Rol N° 376-2006, y de Marcelo HADWA, la “Querrela calumniosa”, SCS, 16/11/2009, Rol N° 7492-2008. Luego están los casos de María Magdalena OSSANDÓN, “El funcionario a cargo”, SCS, 15/01/2007, Rol N° 5733-04; de Elisabeth MATTHEI y Luis Emilio ROJAS, “MOP-Gate”, SCS, 28/06/2016, Rol N° 25378-2014; de Osvaldo ARTAZA, “La revista de la alcaldesa”. Sobre el tipo subjetivo del delito de cohecho, SCS, 26/01/2009, Rol N° 5898-08, y de Gonzalo GARCÍA, “El sepulturero: ¿una propina como cohecho?”, SCA de Antofagasta, 16/12/2010, Rol N° 370/2010.

En el apartado que sigue se contemplan los casos de Francisco MALDONADO, “Cruce Peleco”. Turbación del tránsito, la tranquilidad pública y el delito de “Desordenes públicos”, SCA de Concepción, 28/07/2017, Rol N° 553-2017; de María Soledad KRAUSE, “El imputado como autor del delito de obstrucción a la investigación”, SCA Santiago, 23/08/2016, Rol N° 1552-2016; de Alex VAN WEEZEL, “El Caso Farmacias”. Alteración fraudulenta del precio natural de las mercancías, STOP (4°, Santiago), 28/07/2015, RUC N° 0900281513-0 y SCA de Santiago, 29/12/2015, Rol N° 3139-2015; de Raúl CARNEVALI, “Asociación ilícita-ex Colonia Dignidad”, SCS, 29/12/2016, Rol N° 14312-16; de Juan Pablo MAÑALICH, “La estructura típica de la asociación ilícita: el ‘caso Prats’”, SCS, 08/07/2010, Rol N° 2596-09; de Ta-

tiana VARGAS, “Amenaza culturalmente motivada”, SCS, 20/01/2016, Rol N° 28842-2015, y de Lautaro CONTRERAS, el “Alimento para regímenes especiales”, STOP de San Bernardo, 24/08/2012, RUC N° 0800102576-8.

Luego, están los casos de Héctor HERNÁNDEZ, “Aborto y cuasidelito de mal”, SCS, 16/04/2009, Rol N° 1882-08; de Iván NAVAS, “Abandono de menor aimara”, SCA de Arica 15/11/2010, Rol N° 211-2010; de Juan Pablo COX, “¿Violación por temor reverencial?”, SCS, 10/03/2003, Rol N° 4115-02, y de José Ángel FERNÁNDEZ, “El beso forzado”, SCA de Santiago de 10/05/2015, Rol N° 1078-2015. En el título referido a los delitos contra las personas están los casos de María Cecilia RAMÍREZ, “Límite del femicidio frustrado”, SCS, 11/07/2017, Rol N° 19008-1; de Rodrigo Andrés GUERRA, “Muerte por un instrumento letífero”, STOP de San Miguel (6°), 03/09/2013, RIT N° 322-2013; de Javier WILENMANN, “El homicidio del mártir de la reforma agraria”, SCS de 03/01/1973, RCP XXXIII, 63; de Nicolás OXMAN, “Cordel de cáñamo”. ¿Infanticidio Imprudente?, SCA de La Serena, 04/07/1928, *Gaceta de los Tribunales*, tomo II, N° 158; de Mauricio RETTIG, “Distinción entre lesiones menos graves y leves”, SCA de Valparaíso, 20/10/2015, Rol N° 1544-15; de Sebastián SALINERO, “El delito de tráfico de migrantes: la entrada ilegal de los ciudadanos peruanos”, STOP de Santa Cruz, 12/03/2013, RUC N° 1200236968-9; de Christian SCHEEHLER, “Trata de inmigrantes”, STOP de Santiago (4°), 17/09/2012, Rol N° 199-2012, y de Felipe CABALLERO, “Abogado denostador, pero con ánimo de informar”, SCS 02/01/2002, Rol N° 1258-2001.

Finalmente, se contemplan los casos de Antonio BASCUÑÁN, “La pistola del minuto después”, SCS, 13/06/2006, Rol N° 5353-2005”; de Carlos KÜNSEMÜLLER, “Robo frustrado al instituto de normalización previsional”, SCS, 28/5/2008, Rol N° 1394-2008; de Guillermo OLIVER, “Mechero frustrado”, SCA de Temuco, 03/07/2012, Rol N° 432-2012, y de Andrea PERIN y Tatiana VARGAS, “Incendio agravado”, SCA de Santiago, 14/07/2017, Rol N° 1878-2017.

BIBLIOGRAFÍA CITADA

TAMAYO y SALMORÁN, Rolando (2003): *Razonamiento y argumentación jurídica. El paradigma de la racionalidad y la ciencia del derecho* (México, D.F.: Universidad Nacional Autónoma de México, Instituto de Investigaciones Jurídicas).

TATIANA VARGAS PINTO

ÍNDICE

PRESENTACIÓN.....	I
ABREVIATURAS.....	XI
CAPÍTULO I. DE LOS CRÍMENES Y SIMPLES DELITOS QUE AFECTAN LOS DERECHOS GARANTIDOS POR LA CONSTITUCIÓN (TÍTULO III).....	1
• Crímenes y simples delitos contra la libertad y seguridad, cometidos por particulares	3
“LA VENDA SEXY”. ¿DESAPARICIÓN FORZADA DE PERSONAS COMO SIMPLE DELITO DE SECUESTRO? SCA, Rol N° 20584-2005/26-10-2006.....	5
<i>Juan Luis Modolell González</i>	
CAPÍTULO II. DE LOS CRÍMENES Y SIMPLES DELITOS CONTRA LA FE PÚBLICA, DE LAS FALSIFICACIONES, DEL FALSO TESTIMONIO Y DEL PERJURIO (TÍTULO IV).....	33
1. De la falsificación de documentos públicos o auténticos	35
“Falsedad de permiso de circulación”. SCS, 15/07/2009, Rol N° 2924-08	37
<i>Laura Mayer Lux - Jaime Vera Vega</i>	
2. De la falsificación de instrumentos privados	65
“Un comprador sospechoso”. TOP 12/02/2007, Rol N° 376-2006	67
<i>Luis Ortiz Quiroga</i>	
3. De las falsedades vertidas en el proceso y del perjurio	89
“Querrela calumniosa”. SCS, 16/11/2009, Rol N° 7492-2008.....	91
<i>Marcelo Hadwa Issa</i>	

CAPÍTULO III. DE LOS CRÍMENES Y SIMPLES DELITOS COMETIDOS POR EMPLEADOS PÚBLICOS EN EL DESEMPEÑO DE SUS CARGOS (TÍTULO V)	109
1. Malversación de caudales públicos	111
“EL FUNCIONARIO A CARGO”. SCS, 15/01/2007, ROL N° 5733-04.....	113
<i>María Magdalena Ossandón Widow</i>	
2. Fraudes y exacciones ilegales	131
CASO “MOP-GATE”. SCS, 28/06/2016, ROL N° 25378-2014.....	133
<i>Elisabeth Matthei Schacht - Luis Emilio Rojas Aguirre</i>	
3. Cohecho	157
“LA REVISTA DE LA ALCALDESA”. SOBRE EL TIPO SUBJETIVO DEL DELITO DE COHECHO. SCS, 26/01/2009, ROL N° 5898-08.....	159
<i>Osvaldo Artaza Varela</i>	
“EL SEPULTURERO: ¿UNA PROPINA COMO COHECHO?”. SCA DE ANTOFAGASTA, 16/12/2010, ROL N° 370/2010	181
<i>Gonzalo García Palominos</i>	
CAPÍTULO IV. DE LOS CRÍMENES Y SIMPLES DELITOS CONTRA EL ORDEN Y LA SEGURIDAD PÚBLICOS COMETIDOS POR PARTICULARES (TÍTULO VI)	203
1. Retenciones o toma de control de vehículo de transporte público de pasajeros	205
“CRUCE PELECO”. TURBACIÓN DEL TRÁNSITO, LA TRANQUILIDAD PÚBLICA Y EL DELITO DE “DESÓRDENES PÚBLICOS”. SCA DE CONCEPCIÓN, 28/07/2017, ROL N° 553-2017	207
<i>Francisco Maldonado Fuentes</i>	
2. De la obstrucción a la investigación	233
“EL IMPUTADO COMO AUTOR DEL DELITO DE OBSTRUCCIÓN A LA INVESTIGACIÓN”. SCA SANTIAGO, 23/08/2016, ROL N° 1552- 2016	235
<i>María Soledad Krause Muñoz</i>	
3. Crímenes y simples delitos relativos a la industria, al comercio y a las subastas públicas	255
“EL CASO FARMACIAS”. ALTERACIÓN FRAUDULENTE DEL PRECIO NATURAL DE LAS MERCANCÍAS. STOP (4°, SANTIAGO), 28/07/2015, RUC N° 0900281513-0 Y SCA DE SANTIAGO, 29/12/2015, ROL N° 3139-2015.....	257
<i>Alex van Weezel de la Cruz</i>	

4. De las asociaciones ilícitas	281
“ASOCIACIÓN ILÍCITA-EX COLONIA DIGNIDAD”. SCS, 29/12/2016, ROL N° 14312-16 <i>Raúl Carnevali Rodríguez</i>	283
“LA ESTRUCTURA TÍPICA DE LA ASOCIACIÓN ILÍCITA: EL ‘CASO PRATS’”. SCS, 08/07/2010, ROL N° 2596-09	303
<i>Juan Pablo Mañalich Raffo</i>	
5. De las amenazas de atentado contra las personas y propiedades	335
“AMENAZA CULTURALMENTE MOTIVADA”. SCS, 20/01/2016, ROL N° 28842-2015 <i>Tatiana Vargas Pinto</i>	337
6. Crímenes y simples delitos contra la salud pública	363
“ALIMENTO PARA RÉGIMENES ESPECIALES”. STOP DE SAN BERNARDO, 24/08/2012, RUC N° 0800102576-8	365
<i>Lautaro Contreras Chaimovich</i>	

CAPÍTULO V. CRÍMENES Y DELITOS CONTRA EL ORDEN DE LAS FAMILIAS, CONTRA LA MORALIDAD PÚBLICA Y CONTRA LA INTEGRIDAD SEXUAL (TÍTULO VII)..... 383

1. Aborto	385
“ABORTO Y CUASIDELITO DE MAL”. SCS, 16/04/2009, ROL N° 1882-08..... <i>Héctor Hernández Basualto</i>	387
2. Abandono de niños y personas desvalidas	405
“ABANDONO DE MENOR AIMARA”. SCA DE ARICA, 15/11/2010, ROL N° 211-2010 <i>Iván Navas Mondaca</i>	407
3. De la violación	419
“¿VIOLACIÓN POR TEMOR REVERENCIAL?”. SCS, 10/03/2003, ROL N° 4115-02..... <i>Juan Pablo Cox Leixelard</i>	421
4. Del estupro y otros delitos sexuales	441
“EL BESO FORZADO”. SCA DE SANTIAGO, 10/05/2015, ROL N° 1078-2015..... <i>José Ángel Fernández Cruz</i>	443

CAPÍTULO VI. CRÍMENES Y SIMPLES DELITOS CONTRA LAS PERSONAS (TÍTULO VIII)..... 459

1. Del homicidio	461
“LÍMITE DEL FEMICIDIO FRUSTRADO”. SCS, 11/07/2017, ROL N° 19008-1..... <i>María Cecilia Ramírez Guzmán</i>	463

“MUERTE POR UN INSTRUMENTO LETÍFERO”. STOP DE SAN MIGUEL (6º), 03/09/2013, RIT Nº 322-2013	475
<i>Rodrigo Andrés Guerra Espinosa</i>	
“EL HOMICIDIO DEL MÁRTIR DE LA REFORMA AGRARIA”. SCS DE 03/01/1973, RCP XXXIII, p. 63	495
<i>Javier Wilenmann von Bernath</i>	
2. Del infanticidio	511
“CORDEL DE CÁÑAMO”. ¿INFANTICIDIO IMPRUDENTE? SCA DE LA SERENA, 04/07/1928, GACETA DE LOS TRIBUNALES, TOMO II, Nº 158, pp. 704-714.....	513
<i>Nicolás Oxman Vilches</i>	
3. Lesiones corporales	533
“DISTINCIÓN ENTRE LESIONES MENOS GRAVES Y LEVES”. SCA DE VALPARAÍSO, 20/10/2015, ROL Nº 1544-15	535
<i>Mauricio Rettig Espinoza</i>	
4. De los delitos de tráfico ilícito de migrantes y trata de personas	561
“EL DELITO DE TRÁFICO DE MIGRANTES: LA ENTRADA ILEGAL DE LOS CIUDADANOS PERUANOS”. STOP DE SANTA CRUZ, 12/03/2013, RUC Nº 1200236968-9	563
<i>Sebastián Salinero Echeverría</i>	
“TRATA DE INMIGRANTES”. STOP DE SANTIAGO (4º), 17/09/2012, ROL Nº 199-2012	581
<i>Christian Scheechler Corona</i>	
5. De la calumnia e injurias	607
“ABOGADO DENOSTADOR, PERO CON ÁNIMO DE INFORMAR”. SCS 02/01/2002, ROL Nº 1258-2001.....	609
<i>Felipe Caballero Brun</i>	
CAPÍTULO VII. CRÍMENES Y SIMPLES DELITOS CONTRA LA PROPIEDAD (TÍTULO IX)	619
1. Del robo con violencia o intimidación en las personas y robo con fuerza en las cosas	621
“LA PISTOLA DEL MINUTO DESPUÉS”. SCS, 13/06/2006, ROL Nº 5353-2005.....	623
<i>Antonio Bascuñán Rodríguez</i>	
“ROBO FRUSTRADO AL INSTITUTO DE NORMALIZACIÓN PREVISIONAL”. SCS, 28/05/2008, ROL Nº 1394-2008	649
<i>Carlos Künsemüller Loebenfelder</i>	
2. DEL HURTO	661
“MECHERO FRUSTRADO”. SCA DE TEMUCO, 03/07/2012, ROL Nº 432-2012	663
<i>Guillermo Oliver Calderón</i>	

3. Del incendio y otros estragos	701
“INCENDIO AGRAVADO”. SCA DE SANTIAGO, 14/07/2017, ROL N° 1878-2017.....	703
<i>Andrea Perin - Tatiana Vargas Pinto</i>	

ABREVIATURAS

§, §§	: párrafo/s
AA. VV.	: Autores varios
art.	: artículo
BGHSt	: Sentencia Tribunal Supremo Federal alemán
CA	: Corte de Apelaciones
CC	: Código Civil
CELAP	: Centro de Estudios Legislativos
cfr.	: confrontar
coord.	: coordinador
CORA	: Corporación de la Reforma Agraria
CP	: Código Penal
CPP	: Código Procesal Penal
CPR	: Constitución Política de la República
DD.HH	: Derechos Humanos
D.F.L.	: Decreto con Fuerza de Ley
D.L.	: Decreto Ley
DINA	: Dirección de Inteligencia Nacional
dir.	: director
ed.	: editor
et. ál.	: “y otros” (autores)
fasc.	: fascículo
GATE	: Gestión Ambiental y Territorial S.A.
IDH	: Interamericana de Derechos Humanos
inc.	: inciso

INDH	: Instituto Nacional de Derechos Humanos
InDret	: Revista para el Análisis del Derecho
<i>infra</i>	: abajo
<i>Jura</i>	: Juristische Ausbildung / Revista Educación Jurídica
LL.M.	: Máster en Leyes
MOP	: Ministerio de Obras Públicas
n.m. /nn.mm.	: número marginal / números marginales
OIT	: Organización Internacional del Trabajo
ONU	: Organización de las Naciones Unidas
<i>op. cit.</i>	: obra citada
p./pp.	: página/s
<i>passim</i>	: idea presente en toda la obra
PE	: Parte especial
PJUD	: Poder Judicial
q	: question
RIT	: Rol interno del Tribunal
RAE	: Real Academia Española
<i>RCP</i>	: Revista de Ciencias Penales
<i>RECPC</i>	: Revista Electrónica de Ciencia Penal y Criminología
<i>RDJ</i>	: Revista de Derecho y Jurisprudencia
RIT	: Rol Interno del Tribunal
RUC	: Rol Único de Causa
s. e.	: sin editar
SCA	: sentencia de la Corte de Apelaciones
SCAS	: sentencia de la Corte de Apelaciones de Santiago
SCS	: sentencia de la Corte Suprema
secc.	: sección
SrGB	: Strafgesetzbuch (Código Penal alemán)
STOP	: sentencia Tribunal Oral en lo Penal
STS	: sentencia del Tribunal Supremo de España
<i>supra</i>	: arriba
TDLC	: Tribunal de Defensa de la Libre Competencia
TOP	: Tribunal Oral en lo Penal
vid.	: véase
vol.	: volumen