



UNIVERSIDAD NACIONAL “PEDRO RUIZ GALLO” ESCUELA DE POSGRADO

**Maestría en Derecho
con mención en Constitucional y Gobernabilidad**



**Principio de proporcionalidad en la imposición de penas al
imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual, en
menores de 13 años, donde medie consentimiento**

TESIS

**Para Optar el Grado Académico de Maestra en Derecho con
mención en Constitucional y Gobernabilidad**

AUTORA:

Bach. Rodas Sánchez, Jacqueline.

Orcid: <https://orcid.org/0009-0002-0831-3055>

ASESOR:

Dr. Freddy Widmar Hernández Rengifo.

Línea de Investigación

Derecho Constitucional

LAMBAYEQUE – PERÚ

Principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años, donde medie consentimiento.



Bach Jacqueline Rodas Sánchez.
Autora.



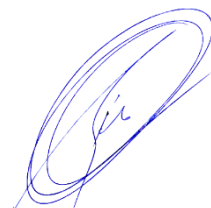
Dr. Freddy Widmar Hernández Rengifo.
Asesor.

Tesis presentada a la Escuela de Posgrado de la **Universidad Nacional Pedro Ruiz Gallo** para optar el Grado Académico de: **Maestra en Derecho con mención en Constitucional y Gobernabilidad.**

Aprobado por:



Dr. Walther Jaime Ramos Manay
Presidente.



Dr. Carlos Alfonso Silva Muñoz.
Secretario



Mg. Mary Isabel Colina Moreno.
Vocal

Lambayeque

Acta de Sustentación

Siendo las 5:30 p.m. horas del día veinte de mayo del año Dos Mil veinticuatro, en la Sala de Sustentación de la Escuela de Posgrado de la Universidad Nacional Pedro Ruiz Gallo de Lambayeque, se reunieron los miembros del Jurado, designados mediante Resolución N° 759-2023-EPG de fecha 16/10/2024, conformado por:

Dr. Walther Jaime Ramos Manay PRESIDENTE (A)

Dr. Carlos Alfonso Silva Muñoz SECRETARIO (A)

Mg. Mary Isabel Colina Moreno VOCAL

Dr. Freddy Widmar Hernández Rengifo ASESOR (A)

Con la finalidad de evaluar la tesis titulada "Principio de proporcionalidad en la imposición de penas al inculpa relator, en el delito de contra la indemnidad sexual, en menores de 13 años, donde medie consentimiento"

presentado por el (la) Tesista Jacqueline Rodo Sánchez sustentación que es autorizada mediante Resolución N° 200-2024-EPG de fecha 13 de mayo de 2024 -

El Presidente del jurado autorizó del acto académico y después de la sustentación, los señores miembros del jurado formularon las observaciones y preguntas correspondientes, las mismas que fueron absueltas por el (la) sustentante, quien obtuvo 18 puntos que equivale al calificativo de MUY BUENO

En consecuencia el (la) sustentante queda apto (a) para obtener el Grado Académico de: Maestría en Derecho con mención en Constitucional y Gobernabilidad

Siendo las 5:30 p.m. horas del mismo día, se da por concluido el acto académico, firmando la presente acta.

PRESIDENTE

VOCAL

SECRETARIO

ASESOR

Declaración Jurada de Originalidad

Yo, Bach. JACQUELINE RODAS SÁNCHEZ, investigadora principal, y FREDDY WIDMAR HERNÁNDEZ RENGIFO asesor del trabajo de investigación **Principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años, donde medie consentimiento.** declaramos bajo juramento que este trabajo no ha sido plagiado, ni contiene datos falsos. En caso se demostrará lo contrario, asumo responsablemente la anulación de este informe y por ende el proceso administrativo a que hubiere lugar. Que puede conducir a la anulación del título o grado emitido como consecuencia de este informe.

Lambayeque, julio de 2022.



Bach. **JACQUELINE RODAS SÁNCHEZ**
Autora



Dr. **FREDDY WIDMAR HERNÁNDEZ RENGIFO**
Asesor
DNI. 17450122

Dedicatoria

Dedico la presente tesis con mucho amor a mi madre, quien es la persona que me ama y a mis hijas quienes son mi motivación para superarme cada día.

Agradecimiento

A mis Giuliana Cubas Rodas y Ariana Cubas Rodas
por apoyarme y comprender las implicancias del
desarrollo del presente trabajo.

Índice General

Acta de Sustentación	iii
Declaración Jurada de Originalidad	iv
Dedicatoria.....	v
Agradecimiento	vi
Índice General.....	vii
Índice De Tablas	ix
Información General.....	xi
Resumen	xii
Abstract.....	xiii
Introducción.....	14
1 Diseño Teórico.....	20
1.1 Estado del Arte y bases epistemológicas.....	20
1.1.1 Teorías de la pena en el marco de la dignidad humana	20
1.1.2 Paradigmas jurídicos: Positivismo y Pospositivismo.	22
1.2 Antecedentes del Problema	26
1.3 Base teórica	30
<i>El Principio de proporcionalidad</i>	30
1.3.2 El principio de proporcionalidad y su aplicación en el Derecho Penal	32
1.3.3 El principio de proporcionalidad al momento de la aplicación de la pena	33
1.4 Indemnidad Sexual	33
1.4.1 Aspectos preliminares.....	33
1.4.2 Consentimiento de la menor de catorce años en las relaciones sexuales	33
1.4.3 a) Sentencia de Casación N°335-2015 del Santa.....	33
1.4.4 b) Sentencia Plenaria Casatoria N°1-2018/CIJ-433	34
1.4.5 c) Recurso de Nulidad N° 2527-Lima Norte	34
1.4.6 Edad del consentimiento en otros países	35
1.5 La imputabilidad relativa.....	36

1.5.1 Responsabilidad Penal desde la neurociencia.....	36
1.6 Reserva del Fallo Condenatorio	38
1.6.1 Bases conceptuales	39
b) Adolescencia.....	39
2 Diseño Metodológico	42
2.1 Diseño de contrastación de hipótesis.....	42
2.2 Tipo de Investigación	42
2.3 Métodos de Investigación	43
2.3.1 Métodos específicos.....	43
3 Técnicas, instrumentos, equipos y materiales de recolección de datos.....	44
3.1.1 Instrumentos, equipos y materiales.....	45
1 RESULTADOS.....	46
1.1 Respecto al objetivo específico 3. El juicio de proporcionalidad en estricto en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.	59
1.2 Respecto al objetivo específico 4. Criterios jurídicos para la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.....	65
1.3 Respecto al objetivo específico 5. La reserva de fallo condenatorio para materializar el principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.....	70
Discusión De Resultados	76
Propuesta De Intervención.....	80
Conclusiones.....	84
Recomendaciones	87
Referencias	89
Anexos	94

Índice De Tablas

Tabla 1 <i>Posiciones del positivismo</i>	24
Tabla 2 <i>Categorización de Variables</i>	40
Tabla 3 <i>¿Considera que la pena de cadena perpetua es idónea para sancionar a los agentes en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, No ¿por qué?</i>	47
Tabla 4. <i>¿Cuál sería la pena idónea para sancionar a los agentes por el delito contra la indemnidad sexual, en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? ¿por qué?</i>	48
Tabla 5 <i>A su consideración ¿Qué jurisprudencia ha desarrollado el juicio de idoneidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento?</i>	50
Tabla 6 <i>¿Considera que la pena de cadena perpetua es necesaria para sancionar a los agentes por el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento?</i>	54
Tabla 7 <i>¿Cuál sería la pena necesaria para sancionar a los agentes por el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, no ¿por qué?</i>	56
Tabla 8 <i>¿Considera que la pena de cadena perpetua cumple el criterio de proporcionalidad en sentido estricto para sancionar a los agentes contra el delito a la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, no ¿por qué?</i>	61
Tabla 9 <i>¿Cuál sería la pena proporcional para sancionar a los agentes por el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento?</i>	63
Tabla 10 <i>¿Cuáles son los criterios jurídicos para la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, no ¿por qué?</i>	65
Tabla 11 <i>¿Es factible proponer la reserva de fallo condenatorio para materializar el principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, no ¿por qué?</i>	71

Tabla 12 *¿Es viable jurídicamente proponer la reserva de fallo condenatorio para materializar el principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, no ¿por qué?* 72

Tabla 13 *¿La estructura normativa del artículo 173 del Código Penal permite la modificatoria a la sanción por el delito contra indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, no ¿por qué?* 73

Tabla 14 *¿Cómo debe materializarse el principio de proporcionalidad en la imposición de las penas al imputable relativo, en el delito contra indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento?* 74

Información General

Título: Principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual, en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.

Autor: Br. Rodas Sánchez, Jacqueline.

Asesor de Especialidad: Dr. Fredy Hernández Rengifo.

Línea de investigación: Investigación Jurídico Social

Lugar: Lambayeque

Resumen

Esta investigación tuvo como objetivo fundamentar cómo debe materializarse el principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento, investigación de tipo aplicada, enfoque cualitativo, técnicas fichaje, análisis documental y entrevista. La población fueron fiscales penales del Distrito Fiscal de Lambayeque y abogados penalistas y constitucionalistas de Lambayeque, considerando como muestra un número total de diez personas. De los resultados se advierte que en atención al juicio de idoneidad, necesidad y proporcionalidad en sentido estricto en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento, no debería imponerse una pena, considerando como alternativa idónea, la reserva de fallo condenatorio, la misma que acarrea el subsecuente cumplimiento de reglas de conducta siguientes: La prohibición de ausentarse del lugar donde reside el agente, así como tener en su poder objetos que puedan inducir a la realización de otro delito, prohibición de asistir a determinados lugares, comparecer al juzgado a firmar de forma mensual, reparar los daños, la obligación de someterse a programas educativos, obligación de llevar un tratamiento psicológico.

Palabras Clave:

Consentimiento, imputable relativo, indemnidad sexual, proporcionalidad, sanción.

Abstract

The objective of this research was to establish how the principle of proportionality should be applied in the imposition of penalties on the accused, in the crime against sexual indemnity in minors under 13 years of age, where there is consent, applied type research, qualitative approach, file techniques, documentary analysis and interview. The population was made up of criminal prosecutors from the Lambayeque Public Prosecutor's Office and criminal and constitutional lawyers from Lambayeque, with a total sample of ten people. From the results, it can be seen that in view of the judgement of suitability, necessity and proportionality in the strict sense in the imposition of penalties on the accused, in the crime against sexual indemnity in minors under 13 years of age, where there is consent, a penalty should not be imposed, considering as a suitable alternative, the reservation of a guilty verdict, which entails the subsequent compliance with the following rules of conduct: The prohibition to be absent from the place where the agent resides, as well as to have in his or her possession objects that may induce the commission of another crime, prohibition to attend certain places, to appear in court to sign on a monthly basis, to repair damages, the obligation to undergo educational programmes, obligation to undergo psychological treatment.

Key words:

Consent, relative imputable, sexual indemnity, proportionality, sanction.

Introducción

Realidad Problemática.

El modelo filosófico adoptado conforme al artículo uno de la Carta constitucional, está efectuado desde una mirada Kantiana, en tanto, se tiene al sujeto como fin de toda función social y es el respeto de su dignidad lo que incentiva a todo el sistema.

En los últimos años, con las constantes protestas sociales ante la inseguridad y el aumento de delitos violentos o de agresión sexual en agravio de las mujeres y la sociedad en general, han llevado al legislador penal a optar por políticas de estado en el tratamiento de estos delitos; políticas tendientes a la sobre criminalización, incremento de penas y la eliminación de beneficios penitenciarios, aun cuando esto suponga una vulneración al principio de proporcionalidad e igualdad ante la ley e inclusive el debido proceso, como garantía constitucional inherente a toda ser humano involucrado en un persona involucrada en un juicio penal.

Si nos centramos en el delito contra la indemnidad, definido en el artículo 173 del Código Penal, podemos apreciar que esta problemática se ha trasladado a la técnica legislativa; así, su anterior composición proponía una escala de graduación para las penas por dicho delito en función a la edad de las víctimas, en dicho sentido, si la víctima tenía de diez a catorce años, la pena que le correspondía era de 35 años, mientras que si la víctima era menor de diez años, la pena a imponer sería de cadena perpetua. No obstante, en 04 de agosto del año 2018 con la emisión de la Ley N.º30838 modificó el código sustantivo, estableciendo como única sanción penal la de cadena perpetua.

Respecto a la imputabilidad relativa o responsabilidad restringida por la edad, existe un efervescente populismo, que incluso en el citado código sustantivo, en el

artículo 22 se ha excluido a los imputables relativos del beneficio de reducción de la pena por la edad, sin tener en cuenta que estas personas, que se encuentran en el rango etario de 18 a menos de 21 años, tampoco han alcanzado su plena madurez psicológica. Así para este fin analizaremos la jurisprudencia y verificaremos si se cumple o no con la proporcionalidad, así como advertir las posibles soluciones a plantear si no fuera ese el caso.

Del mismo modo, una discusión muy frecuente en la doctrina radica en torno al consentimiento que puede dar una persona próxima a cumplir los catorce años de edad sobre las relaciones sexuales, circunstancia que según la técnica legislativa actual es imposible configurándose un supuesto de violación y por lo tanto el autor de este hecho delictivo se hace merecedor de la pena más gravosa como lo es la cadena perpetua, circunstancias que muchas veces difiere con la realidad más aún cuando el sujeto activo de este delito es una persona en edad entre los dieciocho y menos de veintiún años, que mantiene una relación sentimental con una persona cercana a cumplir los 14 años y producto de la misma se da una relación sexual, preguntándonos si es necesario respetar la literalidad de lo que establece el código sustantivo penal o deberá evaluarse el caso concreto y las circunstancias internas y externas que lo precedieron. Así para dicho fin, deberá de analizarse el tratamiento jurisprudencial y doctrinario que se le está dando a esta figura en los procesos penales dentro del ordenamiento y también verificar si se cumple o no con la proporcionalidad y analizar las soluciones de ser el caso.

En ese sentido debemos recordar que para la imposición de una pena que restrinja la libertad, que supone una vulneración justificada del derecho a la libertad, por el imperio del ius puniendi del Estado, deberán observarse las reglas de la proporcionalidad, circunstancia que será analizada en el presente trabajo de investigación a tenor de lo dispuesto por el artículo 173 del Código Penal.

Problema de investigación

¿Cómo debe materializarse el principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento?

Necesidad de investigar

El derecho penal está concebido como un concepto puramente represivo, se ha creado ilusoriamente el pensamiento que el ordenamiento penal es capaz de combatir con mayor eficacia la criminalidad y la peligrosidad social, justificada por la ideología de la convivencia en armonía, situación que es aprovechada por las élites políticas de turno que se aprovechan del clamor de seguridad para generar ganancias políticas, para lo cual lanzan discursos punitivos y operan emitiendo normas altamente severas, sin fundamento constitucional frente a los derechos de libertad y dignidad y sin límites a esa potestad de penar como son intervención mínima, prohibición de exceso, proporcionalidad, adecuación, necesidad y lesividad entre otros. Normas que finalmente son de obligatorio cumplimiento, muchas de ellas, normas muy generales, sin escalas de graduación, sin políticas criminales resocializadoras, como lo es actualmente el artículo 173 del Código Penal, que para todo tipo de relaciones sexuales con menores de 14 años, castiga con cadena perpetua; situación que nos hace detenernos en los casos donde las personas con rango etario entre las 18 y menos de 21 años, mantienen una relación sentimental y producto de ella mantienen relaciones sexuales con menores de 13 años de edad, para quienes también está establecido imponerles “cadena perpetua”; situación que a todas luces consideramos que no se corresponde con el Principio de Proporcionalidad, ya que no se tiene en cuenta que al igual que las menores de 13 años, los imputables relativos tampoco han adquirido una madurez cerebral, que les otorgue madurez psicológica y su actuación la mayoría de veces se

debe a impulso biológicos propios de la edad, cuánto más si el instinto sexual es natural, innato al ser humano. lo que no resulta justificable, en cambio, en las circunstancias donde existe violencia o amenaza u otra forma de prevalimiento.

Justificación de la investigación

Justificación teórica

La justificación de la presente investigación recae en la posibilidad de verificar sí se está realizando un correcto tratamiento al aplicar el artículo 173 del código penal y la sanción punitiva que éste establece por el delito contra la indemnidad sexual en supuestos en los que el consentimiento del menor de edad mayor de 13 años y que el sujeto activo es una persona que está en rango etario entre los 18 y menos de 21 años de edad, asimismo la posibilidad de verificar si se cumple con las reglas de la proporcionalidad en la imposición de este tipo de sanciones para poder evidenciar deficiencias y poder plantear nuevos lineamientos o reformas que brinde n una solución a dicha problemática.

Justificación práctica

La justificación práctica de la presente investigación radica en que los lineamientos o reformas legislativas que se plantean en función de la misma van a permitir una mejor aplicación de justicia y la imposición de penas prudenciales y proporcionales, que más allá de ser simples aplicaciones normativas de las sanciones penales, obedezcan a la realidad y el caso específico que se está ventilando.

Justificación metodológica

La justificación metodológica de la presente investigación radica en la ruta cualitativa que se ha tomado, realizando revisión documental y entrevistas a diez abogados que litigan en el área penal -constitucional, quienes basan su actuación en

atención a las normas vigentes y por lo cual las sanciones a imponerse resultan de su interés, obteniéndose de este modo un conocimiento confiable y válido.

Objetivos

Objetivo general

Fundamentar cómo debe materializarse el principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.

Objetivos específicos

- a. Analizar el juicio de idoneidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.
- b. Analizar el juicio de necesidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.
- c. Analizar el juicio de proporcionalidad en estricto en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.
- d. Examinar los criterios jurídicos para la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.
- e. Proponer la reserva de fallo condenatorio para materializar el principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.

Hipótesis/solución de problemas

La graduación de la pena con observancia de las circunstancias biológicas y en concordancia con el Principio de Proporcionalidad motivan la imposición de penas al imputable relativo en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, en los que medie consentimiento.

En cuanto a la estructura del informe, se precisa que se ha abordado en la introducción en la cual se reveló la realidad problemática, el problema, los objetivos y la hipótesis. El diseño teórico aborda los antecedentes, las bases teóricas y las bases conceptuales. El diseño metodológico revela la contrastación de la hipótesis, la población y muestra, así como las técnicas e instrumentos utilizados. Los resultados se presentaron conforme a los objetivos. Se discutieron los resultados y se realizó una propuesta de intervención. Se presentan las conclusiones y recomendaciones. Se anexaron la matriz de consistencia, instrumento y validaciones de instrumentos.

Diseño Teórico

1.1 Estado del Arte y bases epistemológicas

1.1.1 *Teorías de la pena en el marco de la dignidad humana.*

Delgado (2021) señala que la pena es una consecuencia jurídica derivada de un delito o de una falta y que está fijada en la ley, es decir, la sanción tiene origen legal. La pena es el medio más severo para garantizar la convivencia social. También señala que la dignidad humana, es un principio rector que está establecido en la carta magna en el primer artículo, donde se establece que la dignidad humana es el fin supremo, entendiendo que la función punitiva, tiene como límite principal la dignidad, que es el respeto a sí mismo y a ser respetado por los demás.

Existe una división tripartita de las teorías de la pena.

a) Teoría Absolutas

Tiene como fundamento el retribucionismo, cuyos exponentes son Kant y Hegel. Según esta teoría ante un hecho delictivo acarrea la aplicación de una pena. Por ejemplo, la Ley del Tali3n, que significa: “ojo por ojo, diente por diente”. El aporte de esta teor3a es que se va a castigar en funci3n de la culpabilidad del autor, la retribuci3n tiene un grado directo con la culpabilidad. No encuentran otra utilidad m3s all3 del retribucionismo, por ello estas teor3as han merecido cr3ticas, ya que se da un cheque en blanco al legislador, en tanto, no se evalúa las circunstancias del hecho, los retribucionistas se limitan a imponer una norma sancionada lo que vulnera la dignidad humana, por eso estas teor3as han sido dejadas de lado.

b) Teor3as Relativas- Preventivas

Se asigna a la pena una utilidad, la pena plantea un objetivo prevenir delitos, no solo se quiere retribuir al imputado, trata de prevenir no solo que el agente no cometa nuevos delitos, sino que la sociedad no realice infracciones a la ley penal.

Lo que se trata es de que la pena sea útil. Estas teor3as son las que m3s se acercan al respeto de la dignidad humana. Uno de los principales aportes es el pron3stico cierto de resocializar al autor. Establece que la propensi3n a la

criminalidad debe ser atacada mediante elementos pedagógicos y de internalización de valores jurídicos.

b.1. Prevención general: La utilidad de la pena se aplica de forma general ante la colectividad. Existe la subdivisión siguiente:

Positiva: Actúa de forma pedagógica y social (instrumento educador en las conciencias de todo ser humano). Despliega una función comunicativa con efectos de aprendizaje, efectos de confianza y efecto de pacificación.

Negativa: Actúa de manera intimidatoria, como una advertencia mediante una amenaza disuasoria, con la finalidad de prevenir delitos.

b.2. Prevención especial: Se aplica de forma directa e individual hacia el autor del hecho delictivo, tiene como finalidad que el responsable del hecho no vuelva a cometer el hecho. Existe dos sub divisiones:

Positiva: Se actúa de manera pedagógica social, busca resocializar al autor, no se trata de cambiarle la personalidad, sino que se busca que internalice los valores jurídicos y el respeto a la norma. Se encuentra dentro del marco de la dignidad humana.

Negativa: Actúa frente al individuo, frente al autor del hecho delictivo. Se vincula a la idea de peligrosidad. Al autor se le aplica medidas o tratamientos de inocuización (trabajos forzados, tratamientos de esterilización). La pena tiene como finalidad mantener lo más alejado al delincuente de las demás personas. Esta teoría sí vulnera la dignidad de la persona.

c. Teorías Mixtas- Teorías de la acumulación o de la unión

Aplican la función retributiva y preventiva. Se enfocan en el derecho penal de acto, cuando una persona ha cometido un hecho punible, una acción delictiva y no por las ideas. Tiene como referente que para el establecimiento de la pena se debe tomar en cuenta el grado de responsabilidad y la proporcionalidad.

El Perú se acoge a las teorías preventivas: especial y general, éstas gozan de protección constitucional directa (Tribunal Constitucional Peruano, 2005), a fin de garantizar el irrestricto respeto de la dignidad de la persona humana, por tanto, los imputados son sujetos derechos no objetos de derechos y se debe establecer el respeto a su

dignidad. La dignidad humana está reconocida en el artículo 1 de la Declaración Universal de los Derechos Humanos, en el artículo 11 de la Convención Americana de Derechos Humanos, entre otros tratados y convenios internacionales.

1.1.2 Paradigmas jurídicos: Positivismo y Pospositivismo.

Existe una división en la cultura jurídica entre los que afirman el desarrollo de un nuevo paradigma teórico y otros que no están de acuerdo. La pregunta es si se requiere desarrollar un nuevo paradigma teórico para comprender, aclarar, impartir o simplemente dar cuenta de los nuevos hechos jurídicos. A los que consideran que existe una continuidad del paradigma, se les puede llamar positivistas; y a los que afirman la necesidad de la revisión de dicho paradigma, se les llama neoconstitucionalistas.

1. Positivismo

Señala Dos Santos (2017) las manifestaciones del positivismo jurídico fueron muy numerosas y variadas en el siglo XIX.

Asimismo, Aguiló (2007) señala que para el positivismo la idea de la regulación es la tipicidad, esto es, normas generales y cerradas cuya aplicación excluye toda forma de valoración. Del mismo modo señala que el enfrentamiento entre reglas se resuelve eliminando una de ellas. El prototipo de razonamiento es de la subsunción que consiste en encuadrar el caso particular en un caso genérico previamente regulado.

Sus principales representantes son Augusto Comte, Hans Kelsen, Herber Hart entre otros.

2. Post positivismo

La idea de Neoconstitucionalismo ha sido lanzada por Paolo Comanducci, profesor de Génova, por su influencia en el derecho contemporáneo constitucional (Echeverry, 2021).

Echeverri (2021) señala que el neoconstitucionalismo surge a raíz de la caída del fascismo alemán e italiano, que muestran la crisis del positivismo, en tanto, durante los regímenes fascistas se justificaron en autoridades legítimas que expedían normas supuestamente legítimas, conforme al positivismo, en la medida que esas

normas eran expedidas por autoridades electas democráticamente; sin embargo, no tenían en cuenta si la ley era buena o mala. Así Hitler ascendió al poder en 1933 y el Parlamento le otorgó una ley habilitante, que cedió de facto todo el poder a Adolfo Hitler, quebrantando la separación de poderes. Igualmente, Benito Mussolini, en Italia, en 1924, al tener un 66% del parlamento, a partir de ahí hubo una legislación fascista, supuestamente legal; sin embargo, fueron leyes infames, así en Alemania las leyes estaban dadas a fin de lograr la pureza de la raza aria y ordenaban esterilizar a aquellas personas que tenían deformidades o deficiencias mentales. La reacción antipositivista se da después de terminada la II Guerra Mundial, esto es, desde 1945, con dos fenómenos:

1. La expedición de constituciones donde había imperado el fascismo: la italiana (1947), alemana (1949), Portugal (1976), España (1978). Todas estas constituciones regían sin que una ley las desarrollara, eran normas en sentido propio y podían ser alegadas directamente por los ciudadanos ante las autoridades, contenían derechos sociales y económicos, reivindicaban la necesidad de que la ley expedida por los Parlamentos sea revisada por un Tribunal Constitucional, que antes no existía en Europa ya que había rechazado al control constitucional.
2. Surgimiento de filósofos como John Rawls, Jürgen Habermas, Donald Dworkin, Robert Alexi, Gustavo Zagrebelsky, Carlos Santiago Nino, Luigi Ferrajoli, entre otros.

Aguiló (2007) señala que el post positivismo, prevé que la estructura de un sistema jurídico debe contar con reglas y principios jurídicos, esto es, hay normas que establecen soluciones, pero no definen cuándo son aplicables las mismas. Los principios, en cambio, le dan contenido a las reglas. La colisión entre principios se resuelve por el método de la ponderación.

Asimismo, Echeverri (2021) realiza el siguiente esquema respecto a las posiciones del positivismo frente a las posiciones neoconstitucionalistas:

Tabla 1*Posiciones*

IUSPOSITIVISMO	POST-POSITIVISMO
a) Es “legicentrista”, la fuente primera del derecho es la ley.	La Constitución es la primera y suprema fuente del derecho.
b) Es reglamentarista, considera que el derecho son reglas	Considera que además de las reglas existen los principios (no solo consideradas como buenas intenciones sino como ideales o propósitos que deben realizarse, a través del criterio de optimación.
c) Acude a los métodos tradicionales: textualismo, teleológico, sociológico e histórico.	Además de usar los métodos tradicionales, usa el método de la ponderación cuando existe conflictos de reglas o principios. Busca equilibrar los valores en juego, para lograr que ambos principios o ambas normas en conflicto puedan coexistir, no se trata de excluir una norma frente a otra. La técnica de la proporcionalidad ocurre cuando existe la necesidad de imponer limitaciones a los derechos.
d) Se encuentra muy poco abierto a la discrecionalidad de los jueces. El juez toma la norma y por un proceso interno, a lo que Prieto Sanchis denomina “caja negra” la decisión se impone.	Mayor libertad interpretativa, recurren a la argumentación donde se da valor a las mejores razones.
e) Es estatista, la única fuente del derecho es el Estado	Hay muchas fuentes del derecho, no solo se toma en cuenta las fuentes internas sino las externas provenientes de los organismos internacionales, los convenios y tratados que crean normas que obligan a los Estados suscriptores. Reconoce un pluralismo jurídico.
f) No le importa el contenido de las normas, postula su obediencia independiente de sus contenidos, no le importa si son buenas o malas.	Postula contenidos éticos, como la dignidad humana, la libertad, el pluralismo, la tolerancia, los cuales deben estar contenidas en las normas. Las normas deben estar conforme a la constitución.
g) Defiende una interpretación formalista del derecho, solamente hay una solución correcta para un caso concreto.	Entiende que un caso concreto puede ofrecer varias soluciones jurídicas, dado el carácter abierto del derecho, como lo llama Zagrebelsky: el derecho dúctil, que permite que un caso pueda tener varias

- soluciones y se escogerá la que esté conforme a la constitución.
El derecho debe ser moralmente correcto, ha reintroducido la ética y la moral en la interpretación jurídica.
- h) Defiende la insularidad del derecho, lo que Kelsen había considerado como la “autonomía del derecho”, que el derecho se explica así mismo. Todo contenido no jurídico en las normas del derecho no es aceptable.
- i) El derecho se concibe a través de “estancos”: Derecho penal, civil, etc., que funcionan separadamente.
- Toda la normatividad: penal, civil. Laboral, etc., debe acomodarse a la constitución, lo que se denomina la constitucionalización del derecho.
-

1.2 Antecedentes del Problema

Nivel internacional

Martínez (2020) Colombia, en su trabajo de maestría, analiza “La Imputabilidad disminuida como categoría necesaria para la intervención diferenciada por el operador judicial en la imposición y seguimiento de medidas de seguridad”, ello desde una perspectiva sistemática socio-jurídica con análisis de casos y una metodología mixta, con un enfoque cualitativo, llegando a concluir una propuesta de inclusión en el ordenamiento penal colombiano de la categoría de “imputabilidad disminuida” tal como lo hacen otras legislaciones, ya que dicha figura jurídica no la recoge el código penal colombiano. También propone el uso conjunto de pena y medidas de seguridad para quienes se establezca la condición jurídica de imputable disminuido; pero que primero se debe realizar una intervención integral clínica y no carcelaria, es decir, que primero se debe aplicar la medida de seguridad y de acuerdo con la evolución del cuadro aplicar la pena. La investigación contribuye a este estudio al establecer que ante el reconocimiento de la responsabilidad disminuida, bajo la figura de “responsabilidad restringida”, permite el establecimiento de una sanción reducida prudencialmente, ya que se reconoce la falta de madurez psicológica, en las personas en edades de entre 18 a menos de 21 años.

De igual forma, Suárez y Gonzales (2012), Cuba, en su tesis “La determinación de la pena de acuerdo a la capacidad de culpabilidad que posee el adolescente”, el objeto de su trabajo fue conocer la reducción de la responsabilidad en razón a la falta de madurez psíquica de las personas comprendidas entre los 16 a 20 años de edad, para lo cual realizó un estudio cualitativo, y terminó concluyendo que entre las edades antes invocadas las personas no han llegado a su desarrollo psicológico total, ya que su capacidad para comprender no es basta. La investigación contribuye a este estudio al determinar que el estado de imputabilidad relativa, o responsabilidad restringida es una condición que afecta sus facultades inhibitorias haciendo que adopte conductas peligrosas.

Asimismo, Córdoba (2014) Colombia, en su tesis “El juicio justo. Imputabilidad disminuida”, cuyo fin de su trabajo fue que se tome conciencia, en quienes administran justicia, de que debe existir un tratamiento diferenciado de las personas. A través de un enfoque cualitativo concluyó que quienes administran justicia deben tener presente los hechos que permitan la disminución de la pena, si la capacidad para comprender y autodeterminación se encontrare disminuida; pero sin perder la calidad de imputable. Esta investigación es un antecedente para adentrarnos al estudio de la responsabilidad restringida, en tanto, se considera la ineludible aplicación de la responsabilidad restringida.

Nivel nacional

Álvarez (2019) presenta un análisis en relación a la proporcionalidad de la pena en el delito de violación sexual de víctimas que se encuentren cerca de cumplir 14 años, por la intensidad de la afectación del bien jurídico protegido, análisis planteado desde una perspectiva cualitativa, con análisis doctrinario y de casos de la legislación existente, tanto la nacional como la comparada, llegando a establecer que no resulta admisible que en el caso de una menor, próxima a cumplir por días o meses los catorce años edad, se le sancione al agente con una pena de treinta a treinta cinco años, siendo necesaria una modificación de la sanción en su marco abstracto, teniendo en cuenta las circunstancias de atenuación que permitan la reducción de la sanción, más aún en los casos en las que las diferencias etarias, entre el sujeto pasivo y el agente del delito, no resulte significativa.

Terán (2022) en su tesis de maestría, plantea un análisis del principio de proporcionalidad y determinación de la pena en los procesos donde se tiene como agraviada, por el delito de violación sexual de menores de 13 años, donde ha mediado consentimiento, haciendo un análisis en la jurisdicción de Cajamarca, durante el período entre los años 2013 – 2017, planteando para ello una investigación básica, descriptiva de enfoque cualitativo, llegando a concluir que se debe tener en cuenta: Aplicación de una pena gradual, procurando evadir el uso desmesurado de las figuras de error de tipo y del error de comprensión culturalmente condicionado.

Baca y Manrique (2019), estudia los procesos de determinación de la pena en el delito contra la indemnidad sexual cuando existen diferencia de edad, pero próximas entre el sujeto intervinientes. Esta investigación fue abordada desde un enfoque descriptivo explicativo, mediante el análisis documental, que les llevó a establecer que la pena debe establecerse conforme al artículo 45° del Código sustantivo en materia penal, los motivos importantes para la individualización de la pena, previsto en el artículo 45-A del citado código, las circunstancias respectivas conforme al artículo 46-A del mismo Código, así como también las circunstancias de reducción de la pena por derecho premial.

Mayta (2019) en su tesis de pregrado analiza los fines de la pena en los delitos contra la libertad sexual, entre ellos cuando la víctima tiene menos de 14 años, utilizando una metodología cualitativa, por análisis documental, llegando a determinar que en observancia a los principios de razonabilidad y proporcionalidad, los magistrados del Poder Judicial, pueden imponer sanciones, por debajo del mínimo legal, debiendo fundamentar su decisión en cada caso concreto, como en los casos en los que se medie consentimiento por parte del sujeto pasivo.

De igual manera, Taco (2017) Cusco, en su tesis “Aplicación de la responsabilidad restringida en los delitos de violación sexual de víctimas de 12 y 17 años de edad, el objetivo fue establecer si sería conveniente aplicarse la responsabilidad restringida en estos casos, a través de un enfoque cualitativo, descriptiva propositiva. En este estudio se estableció que la responsabilidad restringida debe aplicarse en los delitos de violación sexual cometidos en agravio de los adolescentes antes señalados, a través de los sistemas de control constitucional, en este caso, vía control difuso.

Nivel local

Mendoza (2021) en sus tesis de maestría, analiza las causas que eximen de responsabilidad en el delito contra la libertad sexual de menor, entre 13 y 14 años con agente entre 18 y 21 años de edad, aplicando el método histórico, doctrinario, hermenéutico y técnicas e instrumentos como la recopilación documental y la entrevista a personas con conocimiento o especialistas en el

tema, lo que le permitió aseverar que la existencia de una relación consentida y equilibrada; son causas para liberarlo de una condena.

Hoyos (2019) en su tesis analizó la aplicación del principio de proporcionalidad de la pena en el delito contra la libertad sexual, con expreso consentimiento de la víctima menor de 14 años de edad, para conservar la unidad familiar, en el año 2017, análisis que fue efectuado desde una metodología básica, descriptiva, no experimental a partir de la cual llega a determinar que en los supuestos en los que existe consentimiento por parte de las víctimas, se hablaría de una renuncia expresa a la protección que el Estado a la indemnidad sexual, conllevando a que los magistrados del Poder Judicial, fijen por límites inferiores a la pena mínima y de esta manera no lesionar un derecho a tener una familia.

Goicochea y Córdova (2019) en su artículo científico, analizaron el principio de mínima intervención del derecho penal frente a los delitos contra la indemnidad sexual, con el fin de que los estudios que se hagan puedan servir para solucionar los casos dando las mejores razones, llegando a concluir que es posible imponer una sanción suspendida siempre y cuando se advierta que el fin del agente sea mantener una vida en común con la agraviada y si el agente tiene una edad que no evite el abuso de poder respecto de la menor.

1.3 Base teórica

El ordenamiento jurídico peruano vigente y el modelo filosófico adoptado

De los dos principales sistemas jurídicos vigentes: 1. El sistema continental y 2. Sistema inglés, conocido también *common law*. El Perú se adhiere a la tradición euro-continental y sigue teniendo gran influencia la dogmática penal alemana.

Una de las formas de dotar al derecho penal de dinamismo es conociendo cómo los jueces aplican la norma penal, no hacerlo trae como consecuencia la falta de predictibilidad de los resultados. Cuando nos encontramos ante un desconocimiento de cómo razonan los jueces y cómo se viene aplicando la norma, resulta fácil que las reglas de juego sean alteradas.

El Principio de proporcionalidad

Quien más ha contribuido en el estudio de la ponderación es el jurista alemán, Robert Alexy, quien plantea un método de interpretación que extrae del Tribunal Constitucional Alemán y este método es llamado Principio de Proporcionalidad. El gran aporte de Alexy es que señala que cuando los derechos entran en colisión, lo primero que hay que ver, suponiendo que hay dos derechos en pugna, cómo se relacionan estos derechos, a través de sus tres subprincipios (Cruz, 2013).

Debido a la gran popularidad del Principio de Proporcionalidad, cada vez más tribunales han adoptado este principio, incluyendo al Tribunal Europeo de derechos Humanos, el Cuerpo de apelación de la Organización Mundial de Comercio. En América Latina, también ha sido adoptado por la CIDH.

En el Perú, la Constitución Política, ha previsto en la parte in fine del artículo 200° que cuando se interponen garantías constitucionales en relación con derechos que se encuentran restringidos o suspendidos, es deber de los órganos jurisdiccionales, examinar la proporcionalidad de las situaciones que restringen derechos.

Del mismo modo Castillo (2004) señala que el principio de proporcionalidad se encuentra asentado como parte del orden jurídico nacional: es aplicable en todo ámbito del derecho y no sólo resulta aplicable en los casos donde se deba determinar la proporcionalidad de las medidas restrictivas de un derecho constitucional que haya sido suspendido en un régimen de excepción.

Criterios de Proporcionalidad

Son los siguientes:

1.3.1.1 Criterio de idoneidad

El primer subprincipio, prohíbe que se adopte medios que obstruyan la realización de al menos un principio. Un ejemplo de contravención del principio de idoneidad podemos encontrarla en una decisión del Tribunal Constitucional Federal Alemán. En este caso la ley requería que no solo las personas que solicitaren una licencia general de caza pasen un examen de armas, sino también los individuos que solicitaran exclusivamente una licencia de cetrería (para adiestramiento de aves). El Tribunal sostuvo que el examen de armas para desarrollar la cetrería no es lo más conveniente para promover el ejercicio de tales actividades, por lo tanto, no existía ninguna razón sustancial clara, para la vulneración de la libertad general de acción del cetrero, por tanto, la regulación fue declarada desproporcionada e inconstitucional (Alexy, 2019).

1.3.1.2 Criterio de necesidad

Este criterio consiste en que, una circunstancia puede mejorarse sin costo adicional para la otra si se dispone de entre varios medios, de un medio de intervención menos intensivo e igualmente aceptable. Un ejemplo es la decisión del Tribunal Constitucional Federal Alemán sobre dulces, especialmente en la forma de conejos de pascua y figuras de Santa Claus que estaban hechas de arroz inflado. Con el fin de proteger al público consumidor de tomar erróneamente a aquellos dulces de arroz inflado como si fueran productos de chocolate, se dictó una prohibición de la venta de los dulces de arroz inflado. El tribunal argumentó que la protección del consumidor podía ser conseguida, de otra forma menos gravosa, mediante el etiquetado de que se trata de arroz inflado y no chocolate, y no prohibiendo su venta, declarándose así que la prohibición constituía una violación al principio de necesidad y por lo tanto, era desproporcionada (Alexy, 2019).

No basta superar el criterio de idoneidad, sino que también se debe pasar el criterio de necesidad. El criterio de necesidad se realiza entre medidas que sean eficaces para el logro de la finalidad que se está buscando (Aguado, 2010).

1.3.1.3 Criterio de Proporcionalidad en sentido estricto

La ponderación es la parte más importante de este tercer criterio -la proporcionalidad en sentido estricto-. Este principio nos indica cuál es la optimización relativa de las posibilidades jurídicas.

Este criterio exige que la medida que se va a adoptar entre dos principios en cuestión guarde una relación colmada de razón con el fin al que se pretende llegar. Se considera que nos encontramos ante una relación razonable, cuando existe un contrapeso entre las ventajas y las desventajas de adoptar la medida cuestionada.

1.3.2 *El principio de proporcionalidad y su aplicación en el Derecho Penal*

Castillo (2004) señala que sabremos que se ha aplicado el principio de proporcionalidad en el contexto penal, cuando el uso del poder sancionatorio- en la esfera como la libertad- interviene de manera adecuada y escogiendo -de entre varios- el medio sancionatorio que resulte necesario.

En la sentencia del Tribunal constitucional recaída en el Expediente N° 01010-2012-PHC/TC, se establece que el principio de proporcionalidad es un fin jurídico y presupone que las sanciones que imponen los magistrados penales deben ser consecuentes con el daño que se ha causado y que dio lugar a su adecuación en el ordenamiento penal.

Señala Castillo (2004) que la proporcionalidad está diseñada para no permitir sanciones mayores a las que resulten de una vinculación de idoneidad entre la importancia del bien afectado, la gravedad del hecho y el comportamiento del sujeto activo.

Lopera (2006) consolida el principio de proporcionalidad como un medio para la argumentación de control de las leyes, a partir de la consideración de la constitución como marco jurídico de primer orden. El sub principio de proporcionalidad es un mecanismo recomendado para resolver la tensión que existe entre la democracia y el derecho existente en los Estados. Asimismo, permite establecer múltiples niveles de intensidad al efectuar un control de la constitucionalidad.

1.3.3 El principio de proporcionalidad al momento de la aplicación de la pena

Mendoza (2015), señala que el criterio de proporcionalidad puede utilizarse para equilibrar principios que se encuentran en colisión, ya que la mejora de un estándar implica una reducción en el cumplimiento del otro. Asimismo, señala que es una herramienta que sirve para individualizar las sanciones y para el control de la cantidad de la sanción.

1.4 Indemnidad Sexual

1.4.1 Aspectos preliminares

Cuando se trata de menores de edad no podemos proteger la libertad de decisión de la sexualidad de un individuo, sino que en observancia de la política criminal existente, se debe establecer sanciones para aquellos que interrumpen el libre maduración de la personalidad de un menor de edad, estamos, ante la custodia de la indemnidad sexual.

San Martín (2007), señala que no se cuida, en abstracto la autodeterminación sexual, pues por definición los menores no tienen esa facultad, ya que lo que se cuida, como un accionar contra la criminalidad, es el libre progreso de su personalidad, llamado indemnidad sexual.

Diez (2000) señala que un precedente de la indemnidad sexual es la intangibilidad sexual, que expresa una opinión social muy extendida de que algunas personas son sexualmente intocables, es decir, que deben mantenerse completamente alejadas de las experiencias sexuales.

Por un lado, los delitos que tienen como sujeto pasivo a una menor de catorce años a más, son delitos contra la libertad sexual y los que tienen como agraviado a los menores de catorce años, con delitos contra la indemnidad sexual (Mañalich, 2014).

1.4.2 Consentimiento de la menor de catorce años en las relaciones sexuales.

1.4.3 a) Sentencia de Casación N°335-2015 del Santa

En esta sentencia, se tiene que el uno de junio de 2016, la Sala Permanente emitió la sentencia de casación invocada, en el caso donde la agraviada contaba con 13 años con 25 días. En primera instancia se condenó al acusado a 30 años de pena. La sentencia impugnó la sentencia

solicitando se revoque y se absuelva al sentenciado. Con fecha 19 de marzo de 2015 la sala penal de apelaciones del Santa resolvió: inaplicar el mínimo y máximo que establecía el delito. Asimismo, no aplicar la prohibición de aplicación de la atenuación por responsabilidad restringida y reformando la sentencia, impusieron 5 años de pena. Ante esta sentencia fue la representación fiscal quien impuso recurso de casación, el cual fue declarado infundado y no casaron la sentencia de vista.

1.4.4 b) Sentencia Plenaria Casatoria N°1-2018/CIJ-433

En esta sentencia, fue expedida en un Pleno Jurisdiccional, con fecha 18 de diciembre del año 2018, por los jueces de la sala suprema. Este precedente resuelve dejar sin efecto el carácter vinculante de la Sentencia de Casación N°335-2015, de fecha uno de junio de dos mil dieciséis, y además establece los pasos a seguir para la interpretación en los asuntos de carácter penal, entre otros precisa: que el artículo 173 del Código Penal no establece una pena inconstitucional, que los magistrados penales deben ser muy rigurosos en la determinación de las sanciones, deben seguir los lineamientos que establece el Título Preliminar del Código sustantivo penal, las precisiones fijadas en los artículo 45, 45ª y 46 del citado código y también sanciona que no son aplicables los denominados “factores para la determinación del control de proporcionalidad de la atenuación que fueran establecidos en la Sentencia de casación invocada líneas arriba y que la pena máxima, de cadena perpetua debe ser aplicada conforme a lo ya establecido en el ordenamiento penal, resaltando que siempre debe hacerse individualizaciones en situación de excepción con observancia a las disposiciones del ordenamiento penal.

1.4.5 c) Recurso de Nulidad N° 2527-Lima Norte

Resolución de fecha 21 de junio de 2018, la misma que impuso a Humberto Castillo Medina, por el delito contra la indemnidad sexual, en perjuicio de la menor de iniciales M.L.Z , de 13 años 9 meses, a cuatro años de pena con privación de la libertad de manera efectiva y

recomendaron la realización de un pleno de los jueces Supremos en lo penal de la Corte Suprema de Justicia de la República, por existir discrepancias con la Sentencia Casatoria N°335-2015, del Santa.

1.4.6 Edad del consentimiento en otros países

1.4.6.1 a) Argentina

La edad para consentir en Argentina es de 13 años, así el artículo 119 del Código Penal Argentino (1984) establece la reclusión de 06 meses a 4 años, el que infiera abuso sexual a una menor de 13 años o cuando existiere violencia, amenaza o cualquier forma de abuso coactivo o intimidatorio, donde un menor no haya podido aceptar las relaciones sexuales de forma libre.

b) Chile

En Chile una persona puede aceptar tener relaciones sexuales desde los 14 años de edad, conforme lo establece el artículo 362 del Código (1874), el mismo que señala que el que tiene relaciones sexuales con una menor de 14 años, será castigado con presidio mayor.

c) Costa Rica

En Costa Rica, los menores pueden consentir tener relaciones sexuales a partir de los 13 años según el Código Penal (1970) el mismo que en su artículo 156.1, establece que será sancionado con pena de prisión de 10 hasta 16 años, a quien tenga acceso carnal con una menor de trece años.

1.4.6.2 d) Cuba

En Cuba, los pueden consentir desde los 12 años, según el Código Penal (2022) el mismo que en su artículo 395.4.c, establece que quien empleando fuerza, violencia o intimidación, tenga vinculación sexual con otra persona, la sanción es de ocho a veinte años, si la víctima es mayor de doce y menor de dieciocho año de edad. Lo que nos lleva a concluir, conforme a la argumentación *a contrario sensu*: que quien tenga vinculación sexual, con una persona de doce años a más, donde no medie fuerza, violencia o intimidación, las relaciones sexuales están permitidas.

1.4.6.3 e) Honduras

En Honduras, la edad para consentir es de 12 años, según el Código Penal (1983) el mismo que en su artículo 140, prevé que el sujeto activo será sancionado con reclusión de 09 a 13 años si la víctima es menor de doce años.

1.5 La imputabilidad relativa

El código penal peruano (1991) en su artículo 22, establece que puede disminuirse razonablemente la pena para hechos cometidos cuando el agente tenga más de 18 y menos de 21 años o más de sesenta y cinco años al momento de realizar la infracción...

El término capacidad, etimológicamente es el atributo de ser capaz, significado que se atribuye a quien puede asumir responsabilidades (Oyarce, 2019).

Mediante Acuerdo Plenario 4-2016/CIJ-116 se ha establecido que se viola el principio de igualdad al excluir de este beneficio a los autores del delito contra la libertad sexual, ya que la disminución de la pena se da en razón a la falta de madurez de las personas de 18 a menos de 21 años y no en razón a la gravedad del delito, por lo que actualmente se viene aplicando dicho Acuerdo Plenario, inaplicando el artículo 22. Esta posición es reforzada en la Casación 508-2019, Cañete, en la que se mantiene la idea vulneración a la igualdad ante la Ley.

1.5.1 Responsabilidad Penal desde la neurociencia

La Organización Mundial de la Salud (2023) establece que la adolescencia es una de las etapas naturales que va desde los 10 hasta los 19 años de edad, etapa en la que se experimenta un rápido crecimiento físico, cognoscitivo y psicosocial. Así tenemos que en el ordenamiento penal se está incluyendo como responsable penal, a personas que todavía son adolescentes, ya que la responsabilidad penal, en el sistema peruano, empieza al cumplir los 18 años de edad.

De Caro (2013), con la pubertad (primera etapa de la adolescencia), se advierten cambios, en la personalidad, sexualidad, etc. Todos estos cambios requieren de esfuerzo por parte de los adolescentes para adaptarse a los cambios, y estos ocurren porque también cambia el cerebro. En la pubertad se produce la

última gran reorganización cerebral en el ciclo vital. Hoy sabemos, que la corteza prefrontal sigue terminando de desarrollarse hasta alrededor de los 20 años aproximadamente. La corteza prefrontal, controla las funciones ejecutivas que comprende sobre todo la inhibición de conductas impulsiva. De lo que se puede concluir que al encontrarse inmaduro el cerebro, no es posible que tenga un control o dominio de sus impulsos.

Según Almanza (2023) la neurociencia ha sacudido el derecho penal, y se sabe de ella, desde hace veinte a veintidós años atrás; ya que en 1900 no se sabía nada de neurociencias. Señala: “Éramos felices y no lo sabíamos”, porque cuando la bendita neurociencia no había aparecido, decíamos: es culpable cuando tu comportamiento es reprochable y cuando eres mayor de edad; de lo contrario, eres un inimputable. Eres culpable, cuando comprendes lo que haces, cuando pudiste haber actuado distinto y no lo hiciste, y es aquí donde la neurociencia nos golpea. La primera pregunta que se hace la neurociencia es: ¿por qué se responde penalmente a los 18 años?, ¿Por qué se dice que, a los 18 años, adquirimos la mayoría de edad y que tenemos madurez y tenemos el tope de toma de decisiones? La neurociencia dice que no tenemos ese grado de madurez, ¿por qué no? porque han estudiado el cerebro y coinciden en que el cerebro termina de madurar cuando la persona tiene treinta años. Preguntados los penalistas por qué la edad para responder penalmente es a los 18 años; respondieron que no había ninguna razón para establecer la mayoría de edad en 18 años, solamente fue porque a alguien se le ocurrió. Por ello la edad restringida debería elevarse hasta los 30 años, ello justifica por qué los jóvenes quieren ser A, después quieren ser B, luego C.

En el futuro de los jueces que juzguen, uno tendría que ser científico, otro químico, otro biólogo, de tal manera que, al resolver, dentro de las medidas que se le den al procesado, incluyan un “Tratamiento de Compensación” (que compense los neurotransmisores: dopamina, serotonina y otros de los cuales carecieren).

En el mundo ya lo entendieron así, los americanos, antes de condenar a los investigados le hacen varios exámenes neuronales para verificar si pudo actuar distinto o estuvo condicionado y de allí junto con la sanción le ordenan un tratamiento hormonal. Actualmente existen resonancias magnéticas

funcionales, la Prueba P300, y otras pruebas, que permiten determinar cuándo una persona miente o dice la verdad y también miden su madurez o deficiencias del cerebro, instrumentos que bien pueden ser usados para la obtención de justicia.

De igual forma Pozuelo (2015) señala que las aportaciones de la neurociencia, que estudia la evolución de los sistemas nerviosos, es que un cerebro humano aumenta en los primeros años de vida, entre los seis y ocho años, el peso del cerebro alcanza aproximadamente un 90% del correspondiente a un cerebro adulto, pero los cambios en la maduración continúan, incluso en la edad adulta. De igual forma, Sowell (1999) como se citó en Pozuelo (2015) la corteza prefrontal, es una de las últimas partes del cerebro en adquirir su maduración, ya que puede llegar a desarrollarse de forma total hasta la tercera década de una persona. La importancia de la corteza prefrontal, está en que es la parte del cerebro encargada de la adquisición de conocimientos complejos, como la capacidad de planificar, controlar los impulsos, los cuales están relacionados con comportamientos que pueden tener relevancia penal, ya que los actos realizados por adolescentes pueden constituir delitos.

1.6 Reserva del Fallo Condenatorio

La reserva del fallo condenatorio es una medida alternativa que consiste en una manifestación de responsabilidad del acusado sin pronunciamiento de una sanción, la misma que queda suspendida bajo ciertas condiciones y bajo cierto tiempo que constituye un período de prueba en la que debe cumplir ciertas obligaciones debidamente detalladas, a fin de no incurrir en nuevo delito. Es una alternativa a la pena suspendida o condena condicional, con una sutil diferencia que no es anotada en el registro de sentencias y, por tanto, no le genera antecedentes para el agente del delito. Ambas figuras tienen fines de prevención de delitos y para cumplir con el fin del derecho penal que es de ser de última razón, constituyéndose en un mecanismo que contribuye a la realización de los fines preventivos de la pena.

El Código Penal en su artículo 62, establece que:

El juez puede disponer la reserva del fallo condenatorio siempre que, de un análisis de sus circunstancias personales, que se puedan verificar al

momento de emitir la sentencia, pueda inferir que el sujeto activo no cometerá más delitos; pero para ello se requiere de una debida motivación por parte del juzgador.

La reserva es formulada para los siguientes casos:

- “1. Cuando el delito está sancionado con pena privativa de libertad no mayor de tres años o con multa;
 - 2. Cuando la pena a imponerse no supere las noventa jornadas de prestación de servicios a la comunidad o de limitación de días libres
 - 3. Cuando la pena a imponerse no supere los dos años de inhabilitación.
- El plazo de reserva del fallo condenatorio es de uno a tres años, contado desde que la decisión adquiere calidad de cosa juzgada”.

Como señala Pérez (2016) respecto a la figura en estudio, que se constituye en una alternativa a las penas efectivas. Constituye una dispensa judicial que se encuentra dentro de las facultades de discrecionalidad del juez, quien en determinadas situaciones ordena que se reserve el fallo, sujetando al acusado a unas pautas o reglas, a fin de asegurar la resocialización; en otras palabras, enfocada únicamente al objetivo de la prevención especial. El juzgador no da a conocer el contenido de la sentencia, pero se reserva el derecho de hacerlo en el caso de que el agente incumpla con los ordenado.

1.6.1 Bases conceptuales

a) Indemnidad sexual

Según Castillo (2002) la indemnidad sexual, es una expresión de la dignidad para la eficacia del derecho, a fin de que un menor de edad se desarrolle de manera libre su personalidad sin que nadie produzca experiencias traumatizantes en su ámbito interior, ya que se puede perjudicar gravemente la psiquis, por su vida entera.

b) Adolescencia

Según la Organización Mundial de la Salud (2023) la adolescencia es la fase, desde los 10 hasta los 19 años de edad, ciclo en la que se evidencia el crecimiento físico, cognoscitivo y psicosocial. Esto tiene gran influencia en su forma de sentirse, de tomar decisiones e interactuar en su entorno.

c) Neurociencia

Según Rosell et al. (2020) el término neurociencias, hace referencia a campos científicos y áreas de conocimiento diversas, que estudian el sistema nervioso. El propósito primordial de las Neurociencias es aportar explicaciones de la conducta con base en las actividades del encéfalo (cerebro). Se ha hecho relevante el tema, debido a que nos aporta conocimiento de cómo estamos funcionando y cómo podemos comportarnos.

Tabla 2
Categorización de Variables

Categorías	Definición de la Categoría	Dimensión	Indicadores	Instrumento
Principio de proporcionalidad	Es un método útil de interpretación para lo cual se aplica tres subprincipios: Idoneidad, necesidad y proporcionalidad en sentido estricto	Legal	1.Legislación nacional 2.Legislación comparada 3.Doctrina Nacional 4.Doctrina Comparada 5. Jurisprudencia internacional 6. Jurisprudencia Constitucional 7. Jurisprudencia Penal	Análisis documental Entrevista Fichaje
Imputable Relativo en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad	Es el investigado que se encuentra en un rango etario de entre 18 años a menos de 21 años de edad.	Legal	1.Legislación nacional 2.Legislación comparada 3.Doctrina Nacional 4.Doctrina Comparada 5.Jurisprudencia internacional	Análisis documental Entrevista Fichaje

6.Jurisprudencia
Constitucional
7.Jurisprudencia
Penal

Diseño Metodológico

2.1 Diseño de contrastación de hipótesis.

En los estudios de orientación cualitativa, la formulación de la hipótesis es opcional (Hernández -Sampieri y Mendoza, 2018); se postula como hipótesis:

La graduación de la pena con observancia de las condiciones biológicas y en concordancia con el principio de proporcionalidad motivan la imposición de las penas a los imputables relativos en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento

El diseño de investigación utilizado en la presente investigación fue teoría fundamentada.

2.2 Tipo de Investigación

Es un estudio de tipo básico, descriptivo, explicativo y correlacional. Hernández -Sampieri y Mendoza (2019) indica que la investigación básica genera conocimiento y teorías y el nivel descriptivo se utilizará para el análisis de figura jurídica de imputabilidad restringida y cómo debe materializarse el principio de proporcionalidad; así como el nivel explicativo para sistematizar la jurisprudencia.

La presente investigación tiene un enfoque cualitativo. Se ha estudiado las sentencias emitidas por la Corte Suprema, que son las siguientes: La sentencia de Casación 335-2015 del Santa, de fecha uno de junio de 2016, con carácter vinculante, la Sentencia Plenaria Casatoria N° 1-2018 /CIJ-433 de fecha 18 de diciembre de 2018, que dejó sin efecto a la Sentencia de Casación antes mencionada y el Recurso de Nulidad N°2527- 2017 Lima Norte, de fecha veintiuno de junio de dos mil dieciocho, la misma que fue la última sentencia emitida a nivel de la Corte Suprema .

Asimismo, el diseño fue de teoría fundamentada, por cuanto se parte de un análisis teórico para realizar una interpretación del sentido de la norma desde la exégesis, y el análisis a profundidad de su aplicación en la realidad, esto es, frente a los casos de consentimiento en relaciones sexuales de menores de 13 años a más con imputables relativos. Se considera la participación de expertos en el tema a fin de fundamentar una propuesta normativa que efectivice una solución al problema evidenciado, esto es, a la desproporcionalidad que en el caso concreto constituiría una sanción efectiva.

2.3 Métodos de Investigación

Métodos generales

En la presente investigación se analizó el método científico en sus niveles de análisis y síntesis, ya que, por tratarse de una investigación jurídica formal, cuya meta es la revelación del ordenamiento jurídico, se usó el método analítico comparativo, propio de la dogmática jurídica.

2.3.1 *Métodos específicos*

a. Método formalista o dogmático. Según Riega- Virú (2010) ese tipo de investigación tiene por finalidad evaluar el fundamento del ordenamiento legal y su concretización, que se une con las técnicas de interpretación de las normas jurídicas, destacando el estudio del origen, de la historia y el aspecto gramatical. La Técnica que se utiliza, es la de investigación documental, que comprende la ubicación de la información y el fichaje textual que sirve para argumentar.

b. Sociológico. Del mismo modo, según Riega-Virú (2010) con este método, el investigador alcanza una visión del contexto de la institución o norma estudiada. Se tiene como premisa que las normas jurídicas no son entes inertes, muertos y lo que se persigue hoy en día es medir la incidencia de la norma jurídica en la realidad social.

Población y Muestra.

Población

Según la Universidad Andina (2016) su clasificación corresponde a la población de interés y población asequible y la diferencia radica en la capacidad de contacto con la población. Con la ayuda conjunta del primer grupo se busca construir conceptos y plantear soluciones a la realidad estudiada; por su parte, el segundo grupo engloba a las personas que – voluntariamente – acceden ser estudiadas. La población se ha determinado considerando los abogados especializados en derecho constitucional y derecho penal. Asimismo, se considera las resoluciones emitidas en los casos contra la indemnidad sexual de menores de 13 años de edad.

Muestra

Entendiendo la ciencia del derecho como un conjunto de proposiciones correspondientes a la legislación en vigencia, en el presente estudio el material está conformado:

Tres Sentencias: La Casación 335-2015 del Santa, de fecha uno de junio de 2016, en la misma que se condenó a un imputable relativo, por delito contra la indemnidad sexual, en agravio de una menor de 13 años con 25 días a 5 años de Pena; cuyo carácter vinculante fue dejado sin efecto mediante Sentencia Plenaria Casatoria N° 1-2018 /CIJ-433, de fecha 18 de diciembre de 2018; y, el Recurso de Nulidad N°2527-Lima Norte, de fecha veintiuno de junio de dos mil dieciocho, la misma que impuso a Humberto Castillo Medina, por el delito contra la libertad sexual, en la modalidad de violación sexual de menor de edad, en perjuicio de la menor de iniciales M.L.Z , de 13 años 9 meses, a cuatro años de pena privativa de la libertad efectiva.

Técnicas, instrumentos, equipos y materiales de recolección de datos

Técnicas de recolección de datos

Las técnicas utilizadas fueron el fichaje, análisis documental y entrevista, cuyos instrumentos detallamos a continuación.

- a) Fichas bibliográficas: Se utilizarán fichas bibliográficas y de resumen para citar los conceptos referidos a imputabilidad relativa, principio de proporcionalidad en la legislación y doctrina a nivel nacional e internacional, utilizando las normas Apa 7ma edición.
- b) Análisis documental de la sentencia de Casación N.º 335-2015 del Santa, de fecha uno de junio de 2016, con carácter vinculante; la Sentencia Plenaria Casatoria N° 1-2018 /CIJ-433, de fecha 18 de diciembre de 2018, que dejó sin efecto a la Sentencia de Casación antes mencionada y El Recurso de Nulidad N°2527- 2017 Lima Norte, de fecha veintiuno de junio de dos mil dieciocho, la misma que fue la última sentencia emitida a nivel de la Corte Suprema.
- c) Guía de entrevista: Este instrumento nos permitirá conocer la percepción de los Fiscales penales y abogados respecto a fundamentar cómo debe materializarse el principio de proporcionalidad en la imposición de las penas a los imputables

relativos en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.

3.1.1 *Instrumentos, equipos y materiales*

Los instrumentos son tres sentencias expedidas por la Corte Suprema de la República del Perú: La Casación 335-2015 del Santa, de fecha uno de junio de 2016, la misma cuyo carácter vinculante fue dejado sin efecto mediante Sentencia Plenaria Casatoria N° 1-2018 /CIJ-433 de fecha 18 de diciembre de 2018 y El Recurso de Nulidad N°2527-Lima Norte, de fecha veintiuno de junio de dos mil dieciocho, la misma que impuso a Humberto Castillo Medina, por el delito contra la libertad sexual, en la modalidad de violación sexual de menor de edad, en perjuicio de la menor de iniciales M.L.Z , de 13 años 9meses, a cuatro años de pena privativa de la libertad efectiva .

RESULTADOS

Respecto al objetivo específico 1. Analizar el juicio de idoneidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.

Cuando dos derechos entran en colisión, lo que hay que verifica, es si uno de ellos es un principio idóneo para proteger los derechos que supuestamente pretende resguardar.

Del fichaje se advierte que el subprincipio de idoneidad tiene por objetivo, verificar que la intervención del legislativo en los derechos, se constituye en un medio idóneo o adecuado para alcanzar el fin que se pretende lograr. Se entenderá que la intervención del legislativo es idónea cuando entre la medida y su finalidad haya una relación de causalidad positiva, lo que quiere decir, que se logrará la creación de un estado de cosas que contribuya a la obtención de la finalidad. La medida devendrá en inidónea cuando su relación con el fin sea de causalidad negativa, nos referimos a cuando la medida entorpece la satisfacción del fin, por no resultar eficaz para el fin buscado (Lopera, 2006).

Bernal (2005) como se citó en Lopera (2006), plantea que la relación de idoneidad entre un medio y su fin no se trata de todo o nada, sino que entre los extremos de lo que es idóneo y lo inidóneo existe múltiples respuestas intermedias, donde la relación de causalidad positiva entre un medio y su fin puede tener mayor o menor intensidad. Asimismo, plantea que la intensidad con que un medio contribuye al logro de un fin depende de la perspectiva desde donde se esté mirando.

El examen de la idoneidad de la norma sanción, es uno de los exámenes que demanda mayor esfuerzo, pues embarga, abrir el juicio de constitucionalidad a la pregunta por la eficiencia del ordenamiento penal para el cumplimiento de su finalidad

de prevención. Lo que se busca es determinar si la amenaza de pena fijada en la norma sanción, en verdad, resulta idónea para disuadir o desalentar el ejercicio de la conducta que contraviene el ordenamiento, de lo que dependerá, la idoneidad de la intervención penal para cautelar los bienes en juego.

De la aplicación de la entrevista, se evidencia.

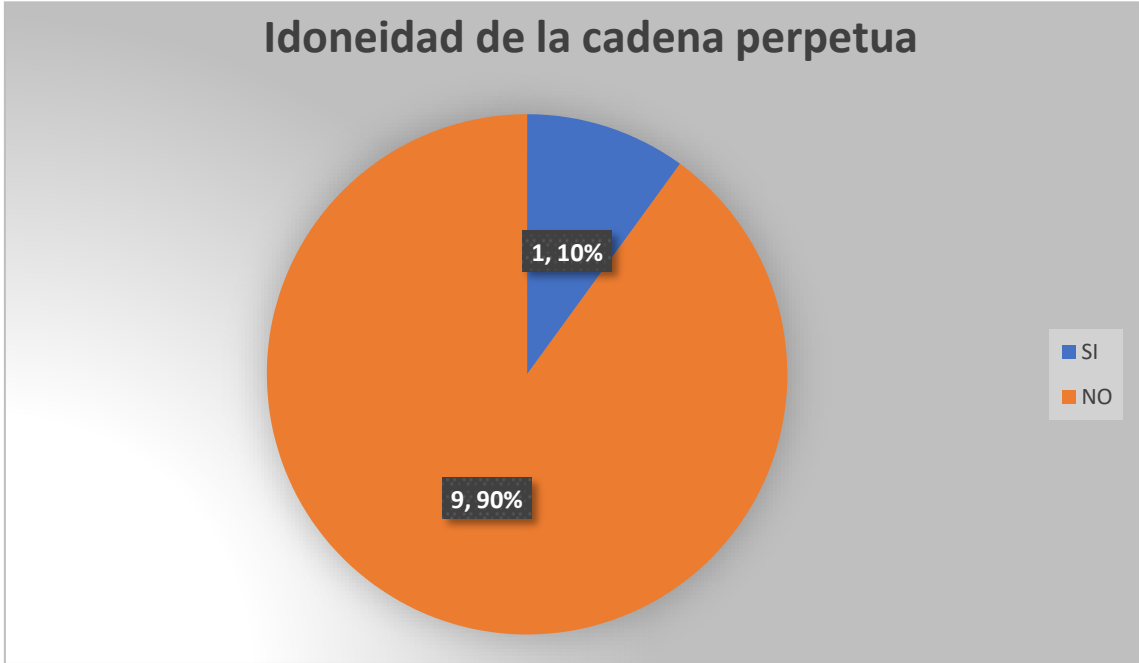
Tabla 3

¿Considera que la pena de cadena perpetua es idónea para sancionar a los agentes en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, No ¿por qué?

E1	E2	E3	E4	E5
No es idónea, porque la pena atemporal vulnera el principio de proporcionalidad de la pena y los fines que persigue ésta, es decir, preventiva, protectora y resocializadora .	No es idónea, porque vulnera el principio de proporcionalidad y razonabilidad y no se cumplen los fines de la pena (preventiva, protectora y resocializadora .	No es idónea porque atenta contra principios fundamentales como es el principio de proporcionalidad y los fines que persigue ésta, es decir, preventiva, protectora y resocializadora .	No es idónea, ya que en el país tiene una filosofía basada en un estado de derecho que conlleva a evitar el uso arbitrario y desproporcionado de las medidas que conllevan una limitación de derechos fundamentales, en este caso a la libertad.	No es idónea, ni proporcional la cadena perpetua porque deja de dar oportunidad a la juventud de continuar con su vida.
E6	E7	E8	E9	E10
No es idónea, sí es desproporcionado, en tanto existe una responsabilidad restringida del agente frente a una menor de 13 años donde medie	No es idónea, por dos razones porque no se está considerando una voluntad (discutible por la edad) y porque vulnera el principio de proporcionalidad cuando son	No es idónea, porque no se cumple con la finalidad resocializadora de la pena, además que se comporta en el contexto social como una respuesta inhumana que	No es idónea, la pena de cadena perpetua debe ser aplicada en sus justos términos, siendo factible imponer una pena menos gravosa, cuando medie consentimiento	Sí es idónea para casos puntuales, así exista consentimiento, o, ya que no se debe perder de vista que un menor, de 13 años, no ha alcanzado el grado de

consentimient o.	imputables relativos porque no han logrado comprender el injusto del hecho.	afecta la propia dignidad del ser humano.	en relaciones sexuales, en concordancia con el principio de proporcionalid ad.	las ello	madurez suficiente para determinarse sexualmente en forma libre y espontánea.
---------------------	---	---	--	-------------	---

Gráfico 1
Idoneidad de la cadena perpetua



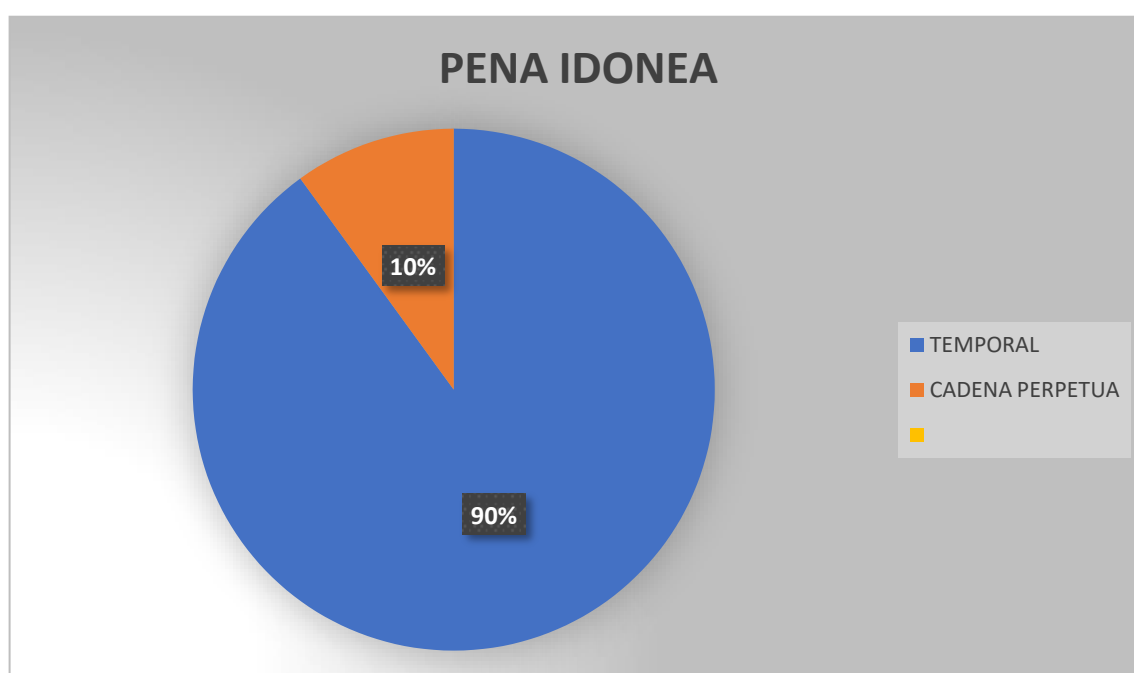
Descripción:

El 90% de los entrevistados coinciden al señalar que la pena de cadena perpetua no es idónea, porque vulnera el principio de proporcionalidad y los fines de la pena, esto es: preventiva, protectora y resocializadora.

Tabla 4.

¿Cuál sería la pena idónea para sancionar a los agentes por el delito contra la indemnidad sexual, en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? ¿por qué?

E1	E2	E3	E4	E5
La pena a imponer al agente relativo debe ser una temporal, proporcional al hecho causado, porque solo así se estaría en consonancia con los principios rectores del 0derecho penal, en razón a sus fines que cumple esta.	La pena debe ser limitativa de derechos, esto es: Prestación de servicios a la comunidad, inhabilitaciones, como también días multa, las cuales serían proporcionales a los hechos y se cumpliría con los fines de la pena.	La pena a imponer debe ser proporcional al hecho causado ya que de por medio está el consentimiento por parte de la parte agraviada a pesar de que es irrelevante.	La pena a imponer debe ser una pena temporal y proporcional a la gravedad del delito cometido, cumpliéndose así con los principios rectores del derecho penal en el país.	La pena a imponer depende del caso concreto a efecto de no generar impunidad y abusos de menores con una pena benigna, considerando que en los casos donde medie consentimiento, sin secuelas psicológicas se debería aplicar una pena relativa y proporcional.
E6	E7	E8	E9	E10
La pena a imponer al agente relativo debe ser una pena efectiva con un régimen carcelario especial temporal y condicionado a una terapia psicológica que logre concretamente la acción preventiva, protectora y resocializadora .	La pena a imponer debe ser efectiva convertida y con determinadas reglas de conducta más “limitativas” que implique verdadero seguimiento del cumplimiento y un seguimiento psicológico para que esta parte, producto de su inmadurez, no vaya en aumento dado que son delitos graves.	La pena a imponer debe ser de cinco años, que es el extremo del delito de seducción, pena a la que debe reconducirse el delito contra la indemnidad sexual, cuando medie el consentimiento .	La pena a imponer sería una pena temporal, atendiendo al caso en concreto, en consonancia con los principios del derecho penal.	La pena a imponer es de cadena perpetua, debiendo realizarse su revisión en el plazo que establece la norma, garantizando los principios rectores del derecho, ya que lo menores de 13 años no pueden dar su consentimiento .

Gráfico 2*Pena idónea***Descripción:**

El 90% de los entrevistados coinciden al señalar que la pena debe ser una pena temporal. En esta clasificación, consideran que debe ser efectiva de cuatro años y convertida a prestación de servicios comunitarios.

Tabla 5

A su consideración ¿Qué jurisprudencia ha desarrollado el juicio de idoneidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento?

E1	E2	E3	E4	E5

Considera pertinente invocar la Ejecutoria Suprema 335-2015/El Santa, porque hace un desarrollo individualizado.	Considera pertinente invocar la Ejecutoria Suprema 335-2015/El Santa, porque hace un desarrollo pormenorizado de este subprincipio.	Considera pertinente invocar la Ejecutoria Suprema 335-2015/El Santa, porque hace una fundamentación detallada.	Considera pertinente invocar la Ejecutoria Suprema 335-2015/El Santa, porque desarrolla de manera minuciosa.	Considera pertinente invocar la Ejecutoria Suprema 335-2015/El Santa, porque hace un desarrollo circunstanciado de este subprincipio.
E6	E7	E8	E9	E10
La única que ha podido conocer sobre este tema es la Ejecutoria Suprema 335-2015/El Santa. Sin embargo su análisis es inicial y no ha profundizado o otros esquemas importantes para la protección de la indemnidad sexual de los menores.	Considera pertinente invocar la Ejecutoria Suprema 335-2015/El Santa, porque hace un desarrollo individualizado a pena de imponer debe ser efectiva convertida y con determinada s reglas de conducta más “limitativas” que implique verdadero seguimiento del cumplimiento y un seguimiento psicológico para que esta parte, producto de	Considera que es la Sentencia de Casación 335-2015/El Santa, porque hace un desarrollo individualizado del sub principio de idoneidad.	Considera que es la doctrina jurisprudencia N° 335-2015, del Santa, en la cual ha señalado que se debe tener en cuenta 4 elementos: i) ausencia de violencia o amenaza para acceder al acto sexual, ii) proximidad de la edad del sujeto pasivo a los 14 años, iii) afectación psicológica mínima de la víctima y iv) diferencia etaria entre el sujeto activo y pasivo.	Considera pertinente el Recurso de Nulidad 2321-2014-Huánuco que considera la irrelevancia del consentimiento de los menores para tener relaciones sexuales y Recurso de Nulidad 415-2015-Lima Norte, que establece criterios para tener en cuenta el asentimiento o del menor de edad en el delito de violación sexual.

su
inmadurez,
no vaya en
aumento
dado que
son delitos
graves.

Descripción:

La mayoría de entrevistados coinciden al señalar que la jurisprudencia que ha desarrollado el juicio de idoneidad es la Sentencia de Casación 335-2015- del Santa, porque hace un desarrollo pormenorizado del subprincipio de idoneidad.

Del análisis documental, en cuanto a la idoneidad de la tipificación del delito en estudio en agravio de menores de trece años, prevista en el artículo 173 del Código penal sustantivo, donde se establece como sanción la pena más drástica, como lo es la cadena perpetua, por hechos donde participa un responsable restringido de 18 a menos de 21 años de edad y donde existe consentimiento de la menor, no resulta idónea o adecuada para lograr la protección de la indemnidad sexual, dado a que el contexto en el que se desarrolla el acceso carnal, donde se tiene como principal sustento el consentimiento de la menor y la falta de madurez psicológica de un imputable relativo, no amerita la imposición de la pena más severa del ordenamiento penal, como sí lo amerita cuando exista violencia, amenaza o cualquier tipo de coacción contra los menores agraviados. Si bien el legislador de manera populista agravó las penas con la emisión de la Ley N° 30838, publicada en el diario oficial El Peruano, el día 04 de agosto de 2018, estableciendo como única sanción, la cadena perpetua, ella resulta a todas luces inadecuada o inidónea, para este caso en concreto; sin embargo, ello no es obstáculo para que el juzgador en aplicación del principio de proporcionalidad y vía control difuso y con argumentación suficiente pueda imponer una pena adecuada.

En las sentencias en análisis sí se ha evaluado este subprincipio, de idoneidad, conforme al siguiente detalle:

En la Sentencia de Casación 335-2015 del Santa, de fecha uno de junio de 2016, hace una análisis del sub principio de idoneidad y considera que sí es un medio idóneo, la tipificación del delito de violación sexual presunta, en agravio de menores de 13 años de edad, prevista en el artículo 173, inciso 2° del Código Penal, que establece una pena de 30 a 35 años (pena antes de la modificatoria del artículo 173 del Código Penal) para

lograr la protección de la indemnidad sexual de los menores involucrados como víctimas.

En el Recurso de Nulidad N°2527, de fecha 21 de junio de 2018, no se analizó el sub principio de idoneidad ya que por el principio de congruencia recursal, solo examinaron la pretensión impugnatoria, efectuada por el sentenciado y respecto a la determinación de la pena, esto es, se impugnó el extremo en que se impuso al sentenciado 4 años de pena efectiva, siendo su pretensión de que la pena a imponerse debió ser suspendida o en su defecto la pena de cuatro años sea convertida a prestación de servicios a la comunidad; sin embargo, el tribunal consideró que la pena de cuatro años efectiva era la que correspondía.

En la Sentencia N°1-2018/CIJ-433, si bien no realiza un análisis detallado del subprincipio de idoneidad, cómo sí lo hace la Sentencia de Casación 335-2015, en general reconoce que la pena modificada (cadena perpetua) es gravísima y convalida la progresividad de la gravedad de las penas y añade que ello ha sucedido porque el legislador trata de prevenir los perjuicios que se genera a la infancia.

Finalmente cabe la pregunta ¿la cadena perpetua es una medida idónea para alcanzar un estado de cosas en que se vea aumentada la satisfacción del bien jurídico protegido en los menores? Considerando que la indemnidad sexual consiste en la protección del desarrollo, sin interferencias, del menor que tienen menos de catorce años, consideramos que el encierro hasta el fallecimiento del agente, no contribuye en nada a la tutela del desarrollo sexual de los menores, ya que al recluirlo a prisión perpetua lo que se hace es apartarlos de la sociedad, excluyéndolos del derecho a la resocialización, constituyendo un trato cruel, inhumano y degradante que vulnera el principio de dignidad humana, constituyéndose en un mecanismo meramente retributivo, que solo busca infligir dolor , contraviniendo así el artículo 5 de la Declaración Universal de los Derechos Humanos, que establece que nadie será sometido a torturas ni a penas o tratos crueles, inhumanos o degradantes.

Respecto al objetivo específico 2. El juicio de necesidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.

El subprincipio de necesidad exige demostrar que no existe otro remedio menos lesivo al derecho vulnerado por la conducta prohibida contenida en la tipificación penal que sea igualmente adecuado para la protección del bien jurídico. El objetivo es

encontrar esquemas de tipificación alternativos que limiten el alcance de lo prohibido a sólo aquellas acciones que perjudiquen más severamente o supongan una mayor amenaza para el bien jurídico, minimizando así la reducción de la libertad, al mínimo necesario para cumplir su propósito de protección. Todo lo anterior nos lleva a considerar algunos de los requisitos señalados en la doctrina penal bajo el principio de última razón, a la hora de determinar la necesidad de la norma de conducta, esto es, que el derecho debe restringirse a estimar como delitos los atentados graves (Lopera, 2006).

Grández (2023) señala que una medida resulta necesaria, si del estudio del caso resulta que no hay otras opciones o que las que existen son insuficientes o ineficaces para promover el bien constitucional en cuestión. La necesidad de la medida está relacionada con: a) la presencia de otros métodos; y b) la probabilidad de que tales medios o métodos puedan ser mejor calificadas en cuanto a su grado de eficacia en la consecución del fin constitucional.

Según Clérico (2018) respecto al subprincipio de necesidad, señala que también se denomina examen de medios alternativos menos lesivos. La restricción al derecho vulnerado es excesivo si pudo evitarse a través de alternativas menos dañinas o restrictivas.

Tabla 6

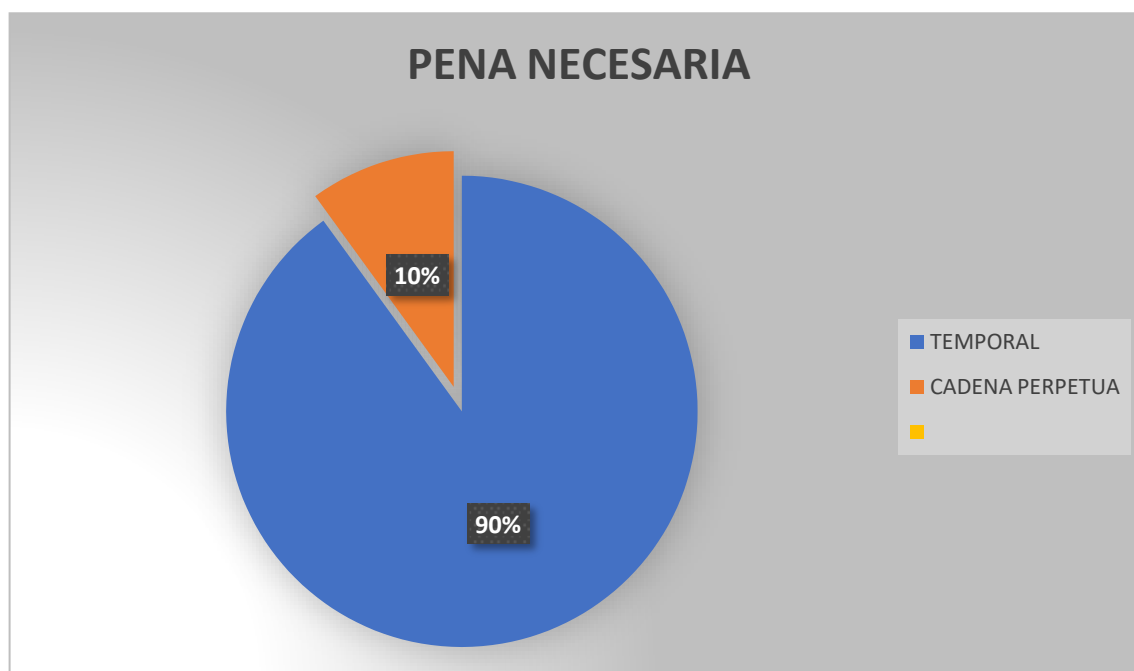
¿Considera que la pena de cadena perpetua es necesaria para sancionar a los agentes por el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento?

E1	E2	E3	E4	E5
Considera que no es necesaria por cuanto la pena atemporal de cadena perpetua no cumple los fines de la pena y mucho más no tiene los efectos disuasivos de prevención general que se	Considera que sería necesaria una pena tan alta como cadena perpetua, ya que consentimiento, en este sentido se vulnerando el principio de proporcionalidad y razonabilidad, aunado a ello no se cumple el fin de la pena, la cual es	Para el caso de una materia de investigación no es necesaria, en por cuanto, la pena atemporal de cadena perpetua no cumple con los fines de la pena.	Considera que no es necesaria, dado que al no tener una pena temporal y concreta no cumple con los fines resocializador es y preventivos que tienen los fines de la pena.	Considera que no es necesaria, que es una pena desproporcional al daño causado en casos donde medie consentimiento, teniendo en cuenta que la Constitución

le quiere dotar a esta.	preventiva, protectora y resocializadora.			promueve la libertad general de actuación del ser humano en relación con cada esfera del desarrollo de la personalidad; además, tal pena estaría en contra de los fines de resocialización del penado.
E6	E7	E8	E9	E10
Considera que para agentes relativos es desproporcional, en tanto se logre realmente determinar que los menores de 13 años de edad han otorgado un consentimiento válido y completo.	Considera que es sumamente desproporcional porque la pena debe ser individualizada, conforme a las características personales del agente y las circunstancias en las que ocurrieron los hechos (consentimiento). La pena de cadena perpetua, sería a todas luces contraria al hecho en concreto.	Considera que no es necesaria porque una pena de tal naturaleza conflagra abiertamente con el fin resocializador de la pena.	Considera que la pena de cadena perpetua no resulta necesaria porque afecta derechos constitucionales.	Considera que la pena de cadena perpetua es necesaria, así exista un consentimiento previo de una menor de 13 años, ya que no se debe perder de vista que un menor de edad aún no ha alcanzado el grado de madurez suficiente para determinarse sexualmente en forma libre y espontánea.

Gráfico 3

Pena necesaria



Descripción:

El 90% de los entrevistados coinciden al señalar que la pena no es necesaria, que debe ser una pena temporal.

Tabla 7

¿Cuál sería la pena necesaria para sancionar a los agentes por el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, no ¿por qué?

E1	E2	E3	E4	E5
Considera que sería necesaria una pena temporal, que guarde estricta relación con el daño causado.	Considera que se puede optar por una pena que limite facultades, esto es, que preste servicios a la sociedad e inhabilitaciones, como también pena de multa.	Considera que sería necesaria una pena proporcional al caso en concreto, que guarde estricta relación con el daño causado.	Considera que la pena tiene que ser temporal y concreta, proporcional al perjuicio causado.	Considera que la pena tiene que ser proporcional al daño causado, considerando que podría ser una pena mínima, de cuatro años de pena, para que de esta manera no se

				desampare al menor y a su libre desarrollo.
E6	E7	E8	E9	E10
Considera que la pena a establecer en estos casos sí debe ser una pena efectiva con un régimen carcelario especial temporal y condicionado a una terapia psicológica que logre concretamente la acción preventiva, protectora y resocializadora que tiene el derecho penal frente al individuo en la sociedad.	Considera que la pena proporcional es de cuatro años, convertida y acompañada de terapia psicológica.	Considera que la pena debe reconducirse a un delito donde igualmente medie un consentimiento, quizás viciado como ocurre con el delito de seducción, pero consentimiento en definitiva. Por ello la pena debe ser no menor seis años.	Considera que sería necesaria una pena temporal.	Considera que la pena necesaria es de cadena perpetua (bajo los parámetros de la revisión absoluta de la sentencia).

Descripción:

La mayoría de entrevistados coinciden al señalar que la pena necesaria es una pena temporal y proporcional, no una pena de cadena perpetua.

En las sentencias en análisis se ha evaluado este subprincipio, de necesidad, conforme al siguiente detalle:

La Casación en análisis N°335-2015 del Santa, de fecha uno de junio de 2016, respecto al subprincipio de necesidad, considera que la imposición de 30 a 35 años(

pena establecida en el Código Penal antes de la última modificatoria, ocurrida en el año 2018) no es un medio necesario o indispensable para alcanzar proteger efectivamente el bien jurídico que es la “indemnidad sexual”, en tanto existen otras medidas alternativas, igualmente eficaces, esto es, penas menores que nos permiten alcanzar el mismo objetivo. En esta sentencia de casación, se señala que no se encuentra acreditado que la pena de 30 a 35 años de cárcel, sea una pena indispensable, tanto desde el punto de vista del principio de proporcionalidad previsto en el artículo 200 de la Constitución Política del Perú, como de la base convencional prevista en el artículo 30 de la Convención Americana de Derechos Humanos.

En el Recurso de Nulidad N°2527, de fecha 21 de junio de 2018, no se analizó el sub principio de necesidad ya que por el principio de congruencia recursal, solo examinaron la pretensión impugnatoria, efectuada por el sentenciado, respecto a la determinación de la pena, esto es, se impugnó el extremo en que se impuso al sentenciado 4 años de pena efectiva, siendo su pretensión del sentenciado de que la pena a imponerse debió ser suspendida o en su defecto convertida a prestación de servicios a la comunidad; sin embargo el tribunal resolvió que no haber nulidad en la sentencia conformada que estableció la pena en cuatro años efectiva, argumentando que discrepa con los criterios establecido en la sentencia de casación 335-2015.

La sentencia de casación 335-2015 quedó sin efecto mediante la Sentencia Plenaria Casatoria N°1-2018/CIJ-433, de fecha dieciocho de diciembre de 2018, si bien no realiza un análisis detallado del sub principio de idoneidad, cómo sí lo hace la sentencia 335-2015, en ella se considera que la cadena perpetua no es inconstitucional y reconoce que la pena de cadena perpetua, es gravísima, convalidando la progresividad de la gravedad de las penas, fundamentando en que ello ha sucedido porque el legislador trata de prevenir los daños que estos delitos generan a la niñez; sin embargo, finalmente señala que corresponde al juez penal ser muy riguroso en la determinación e individualización de la pena y que siempre es posible una opción individualizara y de menor rigor en situaciones excepcionales.

De la investigación realizada se ha obtenido que la cadena perpetua no resultaría necesaria, ya que existen otras sanciones que pueden suplir la misma como son: La pena efectiva convertida, la pena suspendida en su ejecución y la reserva del fallo condenatorio. Así la pena efectiva convertida, significa que la pena a imponer es convertida a prestar servicios en una institución del Estado donde el Instituto

Penitenciario le asigne. La pena privativa de la libertad suspendida en su ejecución implica, que sí se emite condena por un máximo de cuatro años pero se suspende por un período de prueba donde el sentenciado debe cumplir reglas de conducta y la reserva de fallo de condenatorio, implica la abstención del juzgador de dictar el fallo de condena, por un plazo no menor de uno ni mayor de tres años, pero sí se impone reglas respecto al comportamiento que debe mantener.

Entre todas las sanciones idóneas, es la reserva de fallo, la que menos perjudica al derecho intervenido, que en el presente caso, resulta perjudicada la libertad y dignidad del acusado, a fin de que el procesado no sea estigmatizado o diferenciado, pero sí debe cumplir reglas de conducta que contribuyan a su maduración psicológica, por tanto, esta es la medida necesaria.

1.1 Respetto al objetivo específico 3. El juicio de proporcionalidad en estricto en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.

Del fichaje se advierte, que una vez que la medida pase los dos filtros considerados en los objetivos señalados líneas arriba, entonces corresponde diferenciar los derechos en colisión, para lo cual se debe establecer el grado del perjuicio de cada uno de los derechos, se debe verificar cuánto se está perjudicando al defender un derecho, qué tanto se está afectando a los otros derechos en pugna. A través de una especie de fórmula y a través de una escala numérica, Rober Alexi señala, que se puede flexibilizar valores para poder medir cuán perjudicial es una medida. Robert Alexi también ofrece ejecutar con una gama triádica: leve, moderada o grave y determinar la afectación de un principio y a su vez cuándo la protección, reviste poca importancia, mucha importancia o bastante importancia (Cruz, 2013).

Alexi (2019) señala que, bajo la ley de la ponderación, las valoraciones como leve, medido y grave, son grados de para medir el menoscabo de un principio, así como de la importancia de no satisfacción, o detrimento de un principio, así como de la importancia de colmar a otros. En lugar de estado de afectación, bien podría decirse: intensidad o interferencia.

Hernández (2013) el sub principio de proporcionalidad en sentido estricto también se denomina “ponderación”, la cual, es una operación que consiste en sopesar dos principios que entran en colisión. Si hay un conflicto de dos principios entonces se

debe analizar cuál debe prevalecer y se debe verificar cuál pesa más. La ponderación tiene un procedimiento establecido, conforme a la siguiente estructura:

La Ley de la Ponderación, la Formula de Peso y en caso de empate de los dos principios: las Cargas de la Argumentación.

La ley de la Ponderación señala: “Cuanto mayor sea el grado de restricción de uno de los principios tanto mayor debe ser la importancia de satisfacción del otro principio”. Esta regla es como una balanza, por un lado, están los principios afectados y por el otro lado están los principios beneficiados. En la ley de ponderación se analiza el derecho o principio afectado y también se analiza el derecho o principio beneficiado.

La Fórmula del Peso, es una fórmula aritmética, matemática, que se utiliza para asignar un peso a un derecho fundamental (principio) o bienes constitucionales (que también son principios).

$$G_{i,j-n} = \frac{I_i * G_i * S_i}{I_j * G_j * S_j}$$

Principio afectado

Ii: Afectación de un derecho, de un principio

Gi: Peso abstracto que tiene ese principio

Si: Seguridad de las premisas empíricas que tiene este principio

Principio beneficiado

Ii: Satisfacción del principio

Gi: Peso abstracto del principio

Si: Seguridad de las premisas empíricas que tiene este principio

¿Cómo se mide la afectación de un principio?

A través de valores, estos valores no son absolutos, pueden variar, cuando queremos evaluar la afectación o satisfacción de un principio, existen varios valores conforme al escala triádica:

Leve 2° = 1

Media 2¹ = 2

Intenso 2² = 4

Valores de la Seguridad de las premisas empíricas

Seguro 2° = 1

Plausible 2⁻¹ = 1/2

Evidentemente falso $2^{-2} = 1/4$

Seguro: Cuando hay afectación total

Plausible: Afectación parcial

Evidentemente Falso: Cuando no hay ninguna afectación.

Indacochea (2008) precisa que debe existir un equilibrio razonable entre la restricción de una medida y la finalidad que se persigue. Este equilibrio sensato se obtiene de tantear, por un lado, lo perjudicial que puede ser una medida para el ejercicio del derecho afectado, y por el otro, los beneficios que se obtienen, para la complacencia del otro principio que constituye su finalidad. Por consiguiente, los beneficios deben equilibrar los costos del bien afectado, de tal modo si ocurre una gran afectación, sería desproporcionado si se rescataría un pequeño beneficio e incluso si el beneficio fuese medio.

De la aplicación de la entrevista, se evidencia:

Tabla 8

¿Considera que la pena de cadena perpetua cumple el criterio de proporcionalidad en sentido estricto para sancionar a los agentes contra el delito a la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, no ¿por qué?

E1	E2	E3	E4	E5
Considera que no cumple con el criterio de proporcionalidad, puesto que con la imposición de dicha pena atemporal no se persigue ninguna finalidad en sí.	Considera que el imponer cadena perpetua en delitos que medie consentimiento, vulnera el fin que criterio de proporcionalidad, puesto que es una sanción muy alta, y bajo las circunstancias de los hechos, estamos vulnerando otros derechos	Considera que no cumple el criterio de proporcionalidad, porque no cumple con su fin que rehabilitadora, resocializador a.	Considera que la cadena perpetua no cumple con el principio de proporcionalidad ya que no cumple con los fines de la pena, establecidos en un estado de derecho.	Considera que la pena no cumple con el principio de proporcionalidad, dado que al no mediar violencia en la ejecución del hecho, estaríamos hablando de un libre desarrollo sexual del menor, asimismo protegiéndolo de manera

	fundamentales de las personas.			proporcional al establecer una pena inferior.
E6	E7	E8	E9	E10
Considera que no porque el agente relativo, por obvias razones tampoco ha desarrollado su capacidad biológica; y debería considerarse que la pena no debe ser tan atroz para hechos especiales como estos, en donde el derecho penal debe cumplir una acción preventiva, protectora y resocializador a del individuo frente a la sociedad.	Considera que no cumple con el criterio de proporcionalidad ya que no responde a las bases constitucionales de todas las normas existentes.	Considera que la cadena perpetua resulta excesiva porque el criterio de la indemnidad sexual es solo un baremo de medición temporal que muchas veces no se condice con la realidad, en tal sentido dicha pena no es proporcional al hecho cometido.	Considera que no cumple con el criterio de proporcionalidad, porque no resulta ser idónea y tampoco necesaria.	Considera que sí cumple con el principio de proporcionalidad (porque todavía habrá revisión de la sentencia) además el legislador ha sido cuidadoso en precisar que dicha sanción es para cada caso en concreto y con las agravantes que señala la norma legal.

Descripción:

El 90% de los entrevistados coinciden al señalar que la pena de cadena perpetua no cumple con el criterio de proporcionalidad, por cuanto, el imputable relativo, tampoco ha desarrollado su capacidad biológica; y debería considerarse que la pena no debe ser tan atroz para hechos especiales como el caso en análisis.

Tabla 9

¿Cuál sería la pena proporcional para sancionar a los agentes por el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento?

E1	E2	E3	E4	E5
Considera que una pena temporal, que guarde relación con la gravedad del hecho y que conlleve en sí los fines de prevención, protección y resocialización.	Considera que se podría optar por una pena Limitativa de derechos, esto es con con prestación de servicios a la comunidad, inhabilitación y con pena de multas.	Considera que es proporcional una pena temporal, que guarde relación con la gravedad del hecho concreto.	La pena proporcional tendría que ser temporal y concreta a fin de que no exista desproporción entre la pena y el daño causado.	Considera que se debería sancionar con una pena de cuatro años de privación de la libertad, siendo que al caso concreto se pueda establecer una pena efectiva o suspendida, cumpliendo de esta manera con los fines de la pena.
E6	E7	E8	E9	E10
Considera que la pena proporcional sería de 02 a 08 años con pena efectiva en un régimen especial y tratamiento terapéutico psicológico.	Considera que la pena proporcional sería una pena efectiva de 4 años, convertida y acompañada de terapia psicológica.	Considera que la pena proporcional sería una pena reconducida al delito de seducción que establece una pena no menor de seis ni mayor de nueve.	Considera que la pena proporcional sería una pena temporal, que guarde relación con la gravedad del hecho y que conlleve en sí los fines de prevención, protección y resocialización.	Considera que la cadena perpetua sí la encuentra proporcional.

Descripción:

El 90% de los entrevistados coinciden al señalar que la pena proporcional sería una pena temporal y no de cadena perpetua.

En las sentencias en análisis se ha evaluado el principio de proporcionalidad en sentido estricto, conforme al siguiente detalle:

La Casación en análisis N°335-2015 del Santa, de fecha uno de junio de 2016, respecto al principio de proporcionalidad en sentido estricto, considera que mientras más se afecte la dignidad y libertad del agente acusado, mayor debe ser el contentamiento de la indemnidad sexual de los menores de 13 años de edad. Asimismo, consideró que la imposición de una pena de 30 a 35 años, es una intervención grave sobre la dignidad y libertad personal; y el nivel de satisfacción sobre la indemnidad sexual es de grado medio. Del mismo modo, precisa que las penas drásticas, para los casos donde se evidencia consentimiento- no han evitado el ascenso de estos hechos delincuenciales y no registran eficiencia en cuanto a los fines de la pena, como es la prevención general negativa (que actúe de manera intimidatoria, como una advertencia mediante una amenaza disuasoria, con la finalidad de prevenir delitos).

En el Recurso de Nulidad N°2527, de fecha 21 de junio de 2018, no se analizó este principio en análisis ya que por el principio de congruencia recursal, solo examinaron la pretensión impugnatoria, efectuada por el sentenciado, respecto a la determinación de la pena, esto es, se cuestionó el extremo en que se impuso la pena de 4 años, siendo su pretensión del sentenciado de que la pena a imponerse debió ser suspendida o en su defecto convertida y pueda prestar servicios comunitarios donde el Estado lo destine; sin embargo el tribunal resolvió que no existía nulidad en la sentencia conformada que impuso la pena en cuatro años efectiva, argumentando que discrepa con los criterios establecido en la sentencia de casación 335-2015.

De la investigación efectuada se tiene que la pena de cadena perpetua no es proporcional ya que los derechos a ser ponderados serían los siguientes: Por un extremo, el derecho a la libertad y a la dignidad humana y por el otro la indemnidad sexual de los menores de edad. Así la libertad y dignidad humana se ven intervenidos o afectados de manera grave porque se privaría de su libertad toda su vida, hasta su fallecimiento del sentenciado, como si se tratara de un delito de extrema gravedad como lo son: abuso sexual con muerte de la víctima, desaparición forzada, torturas hasta la muerte, los cuales sí merecen sanciones extremas. En el otro extremo, tenemos el derecho a la indemnidad sexual del menor agraviado, el cual no queda satisfecho con la imposición de cadena perpetua ya que ello no se beneficia en nada al derecho cautelado (indemnidad sexual), ya que no se benefician los fines especiales de prevención, esto es, la aplicación directa de la pena al autor para que no vuelva a cometer el delito, ya que el perjudicado estará encarcelado perpetuamente; ni los fines de prevención

general, ya que así se le advierta a la comunidad con amenazas disuasorias, que la sanción es de cadena perpetua, los hechos no dejarán de cometerse, ya que estos hechos ocurren por circunstancias naturales de impulso sexual e inmadurez psicológica del agente con responsabilidad restringida(de 18 a menos de 21 años de edad), quienes actúan impulsados por su instinto natural y su falta de madurez emocional.

1.2 Respecto al objetivo específico 4. Criterios jurídicos para la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.

López (2017) como se citó en Centeno, 2023, plantea que las relaciones sexuales mantenidas con una persona menor de catorce años, se conoce como violación impropia o violación presunta porque la ley castiga cualquier conducta con un menor de 14 años, así la menor estuviera dedicada a ejercer el meretricio o si hubiera tenido injerencia en el desarrollo de la relación sexual, partiendo de la consideración general que los menores no tienen capacidad para decidir sobre llevar a cabo prácticas vinculadas a temas sexuales.

De la aplicación de la entrevista, se evidencia:

Tabla 10

¿Cuáles son los criterios jurídicos para la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, no ¿por qué?

E1	E2	E3	E4	E5
Considera que no existen criterios jurídicos, es la jurisprudencia la que se ha encargado de señalar estos criterios, con lo cual convengo plenamente, con el agregado de adicionarse y aclararse otros	Señala que no se ha establecido criterios jurídicos, pero es primordial considerar: a) Ausencia de violencia o amenaza contra el sujeto pasivo para el acceso	Señala que si bien es cierto en el marco normativo no existen criterios jurídicos, también es cierto que la jurisprudencia ha	Señala que a nivel jurisprudencial tenemos los siguientes criterios: a) Ausencia de violencia o amenaza contra el sujeto pasivo para el acceso carnal, b) Proximidad	Señala que los criterios son: Ausencia de violencia, aprovechamiento en la edad del menor por parte del sujeto activo y ausencia de daño psíquico.

<p>más, entre ellos: a) Ausencia de violencia o amenaza contra el sujeto pasivo para el acceso carnal, b) Proximidad de la agraviada a los 14 años de edad c) Afectación psicológica mínima del sujeto pasivo, d) Diferencia etaria mínima entre la víctima y el sujeto activo del delito, e) prestación del consentimiento para dichas relaciones por parte del sujeto pasivo.</p>					<p>carnal, b) establecido de la agraviada a los 14 años de edad c) Afectación psicológica para el acceso carnal, b) Proximidad de la víctima y el sujeto activo del delito, e) Afectación psicológica mínima del sujeto pasivo, d) Diferencia etaria mínima entre la víctima y el sujeto activo del delito, e) prestación del consentimiento para dichas relaciones por parte del sujeto pasivo. f) La costumbre.</p>
E6	E7	E8	E9	E10	
<p>Señala que hasta ahora jurisprudencialmente se conoce que debe existir: a) Ausencia de violencia o amenaza contra el sujeto pasivo para el acceso carnal,</p>	<p>Señala que son: consentimiento del agente pasivo, características personales del agente activo, nula afectación</p>	<p>Señala que son: a) Ausencia de violencia o amenaza contra el sujeto pasivo para el acceso carnal, b)</p>	<p>Señala que lo ha establecido la casación N°335-2015-Del Santa, en la que se ha establecido que para realizar el control de</p>	<p>Señala que la jurisprudencia se ha encargado de señalar los criterios, con los cuales concuerda plenamente deberían</p>	

b) Proximidad de la agraviada a los 14 años de edad c) Afectación psicológica mínima del sujeto pasivo, d) Diferencia etaria mínima entra la víctima y el sujeto activo del delito, e) prestación del consentimiento para dichas relaciones por parte del sujeto pasivo; sin embargo a ello añadiría un informe psicosocial del sujeto pasivo para conocer la formación arraigada de su entorno familiar y un análisis psicológico que concrete el grado de consentimiento y aceptación de las relaciones.	física y psicológica.	Proximidad de la agraviada a los 14 años de edad c) Afectación psicológica mínima del sujeto pasivo, d) Diferencia etaria mínima entre la víctima y el sujeto activo del delito, e) prestación del consentimiento para dichas relaciones por parte del sujeto pasivo.	proporcionalidad en la determinación de la pena debe tomarse en consideración los siguientes elementos: i) Ausencia de violencia o amenaza contra el sujeto pasivo para el acceso carnal, ii) Proximidad de la agraviada a los 14 años de edad iii) Afectación psicológica mínima del sujeto pasivo, iv) Diferencia etaria mínima entre el sujeto activo y pasivo.	agregarse otros más, siendo los siguientes: a) Ausencia de violencia o amenaza contra el sujeto pasivo para el acceso carnal, b) Proximidad de la agraviada a los 14 años de edad c) Afectación psicológica mínima del sujeto pasivo, d) Diferencia etaria mínima entre la víctima y el sujeto activo del delito, e) prestación del consentimiento o para dichas relaciones por parte del sujeto pasivo.
--	-----------------------	---	--	--

Descripción:

La mayoría de entrevistados coinciden al señalar que los criterios jurídicos para la imposición de penas al imputable relativo, son los establecidos en la jurisprudencia y son los siguientes: a) Ausencia de violencia o amenaza contra el sujeto pasivo para el acceso carnal, b) Proximidad de la agraviada a los 14 años de edad c) Afectación psicológica mínima del sujeto pasivo, d) Diferencia etaria mínima entra la víctima y el sujeto activo del delito.

Del análisis documental, tenemos que en la Casación en análisis n.º335-2015 del Santa, de fecha uno de junio de 2016, para resolver tuvo como fundamento argumentativo para la reducción de la pena hasta cinco años de pena privativa de

libertad- lo que denominó “factores para realizar el control de proporcionalidad de la atenuación”, siendo los siguientes:

A. Ausencia de violencia o amenaza para acceder al acto sexual. Se tuvo en cuenta que no existió una agresión o se atentó contra la agraviada, que hubiera significado mayor antijuricidad del comportamiento del agente.

B. Proximidad de la edad del sujeto pasivo a los catorce años. En esta sentencia en análisis la menor agraviada, tenía 13 años y veinticinco días de edad. La proximidad de la edad fue víctima fue una circunstancia que se tuvo en cuenta para el establecimiento de la sanción. Se consideró que cuanto más cerca se encuentre a la edad permitida por ley, mayor será la rebaja de la sanción.

C. Afectación psicológica mínima de la víctima.

En este extremo, la sentencia señala que es ilógico inferir que un encuentro sexual le cause al sujeto pasivo dolor o daño psíquico permanente cuando el permiso está presente. El Protocolo de pericia psicológica practicado a la agraviada arrojó “indicadores de estresor de tipo sexual”, lo que fue explicado en audiencia por la perito, explicando que la menor se avergonzaba del relato del encuentro sexual, precisando que la ruborización es uno de los referentes de que existió angustia por las relaciones sexuales sostenidas. Asimismo, se tomó en consideración que no existe gravedad porque la víctima toleró el acto.

D. Diferencia etaria entre el sujeto activo y pasivo

El tribunal supremo tomó en consideración que la diferencia de edad es una consideración importante para establecer la sanción correcta. En el caso en ciernes la diferencia de edad entre el acusado y la víctima fue de 6 años, lo que hizo descartar un prevalimiento o abuso de posición de poder por parte del acusado para llevar a cabo el encuentro sexual. Cuánto menos sea la brecha etaria, en los delitos cometidos por personas en edades de 18 a 21 años, mayor es la posibilidad de reducir la sanción.

En el Recurso de Nulidad N°2527, de fecha 21 de junio de 2018, la sala suprema señaló que discrepa con los criterios de la doctrina jurisprudencial vinculante

establecida en la Sentencia de casación 335-2015, poniendo énfasis en la intangibilidad o indemnidad sexual, lo cual señaló no se puede dejar de lado y rechazó cada uno de los “factores para la atenuación” que tuvo en cuenta la aludida sentencia de casación, fundamentando su disconformidad conforme al siguiente detalle:

1. Ausencia de violencia o amenaza para acceder al acto sexual y proximidad de la edad del sujeto pasivo a los catorce años

Analizó en forma conjunta, dos de los factores que tuvo en cuenta la sentencia de casación 335-2015 y recalcó que no se puede existir tolerancia de la parte agraviada, ya que lo que el derecho penal protege es el desarrollo y las condiciones físicas o psíquicas para la práctica sexual en absoluta libertad.

2. Afectación psicológica mínima de la víctima

Resalta que en la sentencia de casación 335-2015, al ser examinada la agraviada durante el plenario, no advirtieron que la diligencia fue luego de haber transcurrido seis años de ocurrido el hecho, cuánto más si en esta clase de delitos, no es importante la existencia de afectación para reducir la sanción penal. Además, resalta que el sujeto pasivo no tiene noción sobre el instinto y que no debemos ser ajenos a los embarazos no deseados, la deserción escolar, por la falta de responsabilidad de quienes se reprodujeron no contando con la edad adecuada.

3. Diferencia etaria entre el sujeto activo y pasivo

La sala suprema que tuvo como referente a la sentencia de casación 335-2015, refirió que se tuvo en consideración la diferencia etaria de cinco años, ya que el agente tenía 18 años y la agraviada 13 años al momento de los hechos; pero esta circunstancia no puede ser tomada como atenuante para reducir la sanción, más allá de la figura de responsabilidad restringida, ya que si se aplicara también esta circunstancia se haría una doble reducción de la pena, lo cual no es compartido por la Sala que resolvió.

Mediante la Sentencia Plenaria Casatoria N°1-2018/CIJ-433, de fecha dieciocho de diciembre de 2018, en ella se consideró que no son aplicables los denominados "factores para la determinación del control de proporcionalidad de

la atenuación", que no encuentran correspondencia con los requisitos jurídicos para la imposición de las sanciones, para lo cual se debe aplicar las previstas el código sustantivo y adjetivo en materia penal.

los criterios jurídicos, entre ellos, se ha encontrado a los siguientes: El consentimiento o tolerancia de la parte agraviada, esto es, que la relación se desarrolle sin mediar violencia, amenaza o dentro de un entorno que impida dar su libre consentimiento. El Sujeto activo debe tener entre 18 y menos de 21 años de edad, en consideración a que no han adquirido la madurez psíquica y emocional. Así también la proximidad de la agraviada a los 14 años de edad y que, al mediar una relación sentimental, existirá una afectación psicológica mínima o incluso nula. Estos criterios contrariamente a lo que señala la Sentencia Casatoria N.º1-2018/CIJ-433, sí resultan necesarios para fundamentar o argumentar en una sentencia, ya que contienen consideraciones específicas de delitos sexuales.

1.3 Respecto al objetivo específico 5. La reserva de fallo condenatorio para materializar el principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.

Quispe (2013) como se citó en Vega, 2019, señala que la reserva de la condena fue algo novedoso, como medida alterna que se introdujo al derecho penal peruano en el año 1991, para lo cual se tuvo como guía al Anteproyecto del Código Penal Español del año 1983, la misma que fue producto de la “probation” anglosajona, desechando de esta manera la imposición de condenas.

Señala Oré (2015) la reserva de una condena es una institución que aún no tiene el desarrollo y aceptación que requiere en el sistema penal; esto se debe en gran parte a un temor en los jueces basado en el hecho de que la aplicación de tal institución es algo que encuentran nuevo para ellos y que puedan restarle credibilidad al sistema; sin embargo esta institución puede evitar los efectos nocivos de las cárceles en los casos que no lo ameritan, contribuyendo así a la despenalización del sistema penal peruano.

El artículo 64 del Código Penal peruano, establece, que al establecer un magistrado la reserva de la condena, impone motivadamente reglas de conducta que resulten aplicables al caso en concreto: Se prohíbe concurrir a determinados lugares; se prohíbe retirarse de su lugar de residencia sin autorización del juzgador, reportarse mensualmente al juzgado, indemnizar al agraviado por el daño, prohibición e poseer objetos que puedan permitir la realización de otro hecho delictuoso, obligación de someterse a tratamiento para su desintoxicación en caso de drogas o alcohol, seguir programas laborales o educativos y los demás deberes que signifique rehabilitación social del agente del delito y someterse a tratamiento psicológico o psiquiátrico.

De la aplicación de la entrevista, se evidencia:

Tabla 11

¿Es factible proponer la reserva de fallo condenatorio para materializar el principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, no ¿por qué?

E1	E2	E3	E4	E5
Considera que no debe implementarse la reserva de fallo condenatorio para materializar el principio de se tratan estos hechos de casos excepcionales .	Considera que sí, porque esta institución conduce hacia un mismo fin, que es el de garantizar la rehabilitación social del reo, que desarrollar su tratamiento en un ambiente de libertad, evitando su desarraigo social. Lo que se busca es la extinción de la responsabilidad criminal por medio de la	Considera que no debe implementarse la reserva de fallo condenatorio, por cuanto se trata de un caso muy delicado en la protección de los menores de edad, lo que prima el interés superior del niño y su protección en general.	Considera que no podría proponerse la reserva de fallo condenatorio, pero sí podría darse la reducción de la pena de manera considerable teniendo en cuenta la forma, modo y circunstancia s en las que se suscitaron los hechos de manera clara y objetiva.	Considera que sí debe implementarse la reserva de fallo condenatorio para materializar el principio de proporcionalidad , en los casos donde la pena afectaría al menor agraviado o a la unión familiar, cuando el menor tenga una relación de convivencia con el sujeto activo.

reinserción social.				
E6	E7	E8	E9	E10
Considera que no es factible, pues debe imponerse la indemnidad sexual del sujeto pasivo sobre el sujeto activo y a su vez prevenir y disuadir que estas conductas se normalicen.	Considera que no es factible, considera que sí debe haber una sanción, pero no efectiva.	Considera que no, porque para lograr la reserva del fallo condenatorio se deben cumplir con ciertos parámetros que en el delito contra la indemnidad sexual en menores de edad no se produce.	Considera que no es factible proponer la reserva de fallo condenatorio, ya que su aplicación está condicionado a otros tipos penales menos graves.	Considera que no debe implementarse la reserva de fallo condenatorio para materializar el principio de proporcionalidad, por cuanto se trata de casos graves que tiene como agraviado(a) a menores de edad.

Descripción:

La mayoría de entrevistados coinciden al señalar que no es factible proponer la reserva del fallo condenatorio para materializar el principio de proporcionalidad, por tratarse de un hecho grave y que sí debe existir una sanción.

Tabla 12

¿Es viable jurídicamente proponer la reserva de fallo condenatorio para materializar el principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, no ¿por qué?

E1	E2	E3	E4	E5
Considera que no podría implementarse jurídicamente la institución de la reserva de fallo condenatorio ya que no se	Considera que sí, porque la reserva de fallo impide el registro de antecedentes penales, y orienta todo el sistema de	Considera que sí, con fines preventivos.	Considera que no sería viable dado que las penas impuestas para este tipo de delitos son altas, pero como principio de proporcionalidad	Considera que sí sería viable con una reforma normativa en pro de preservar la unión familiar del menor, así

cumplen los requisitos para ser fijados por el juez, las penas en este tipo de delitos son altas por la gravedad del hecho.	penas a fines preventivos y a reservar la pena privativa de libertad para los injustos más graves.		podría darse como la del neonato en casos en donde exista un embarazo.	
E6	E7	E8	E9	E10
Considera que no es viable imponer jurídicamente una reserva de fallo, puede deberse imponerse la indemnidad sexual del sujeto pasivo sobre el sujeto activo, y a su vez prevenir y disuadir que estas conductas se realicen o normalicen dentro de un contexto social reprochable.	Considera que no es posible, la imposición de una reserva de fallo condenatorio, ya que iría en contra de la propia naturaleza de esta institución.	Considera que no, aun cuando considera que la pena debe reconducirse al delito de seducción, la pena básica partiría de 6 años que imposibilita la aplicación de la reserva de fallo, salvo que se flexibilicen los requisitos para acceder a dicho beneficio.	Considera que no podría implementarse la institución de la reserva de fallo condenatorio ya que no se cumplen los requisitos para ser fijados por el juez, pues las penas en este tipo de delitos de violación sexual son altas por la gravedad del hecho.	Considera que no debe implementarse jurídicamente la reserva de fallo condenatorio ya que no se cumplen los requisitos para ser fijados por el juez, las penas en este tipo de delitos son altas por la gravedad del hecho.

Descripción:

La mayoría de entrevistados coinciden al señalar que no es factible proponer la reserva del fallo condenatorio para materializar el principio de proporcionalidad, por tratarse de un hecho grave y que sí debe existir una sanción.

Tabla 13

¿La estructura normativa del artículo 173 del Código Penal permite la modificatoria a la sanción por el delito contra indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, no ¿por qué?

E1	E2	E3	E4	E5
Considera que sí permite, y en el presente caso es necesario.	Considera que sí, permite modificatoria, porque anteriormente sí contenía penas por niveles etarios .	Considera que sí, permite modificatoria, ya que toda norma es perfectible.	Considera que sí, permite modificatoria, ya que las normas están para ser mejoradas.	Considera que sí, permite modificatoria, cuando resulte necesario y en este caso lo amerita. .
E6	E7	E8	E9	E10
Considera que sí permite modificatoria, ya que toda norma se puede adecuar a la necesidades de la sociedad.	Considera que sí permite modificatoria, porque la actual es muy general. .	Considera que sí permite modificatoria ya que las normas pueden cambiar conforme a la sociedad.	Considera que sí permite modificatoria, ya que las normas son modificables.	Considera que sí permite modificatoria y en este caso resulta razonable. .

Descripción:

La mayoría de entrevistados coinciden al señalar que la estructura normativa del artículo 173 del Código Penal sí permite la modificatoria de la sanción ya que toda norma es modificable conforme a las necesidades y el desarrollo de la sociedad.

Tabla 14

¿Cómo debe materializarse el principio de proporcionalidad en la imposición de las penas al imputable relativo, en el delito contra indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento?

E1	E2	E3	E4	E5
----	----	----	----	----

Considera que debe materializarse mediante el uso de la suspensión de la condicionalidad de la pena impuesta.	Considera que debe materializarse mediante la imposición de una pena conforme a los hechos, con pena limitativa de derechos y en ese sentido se debe realizar una modificatoria.	Considera que resulta aplicable una pena temporal, que guarde relación con la gravedad del hecho en concreto.	Considera que debe materializarse con el uso de la suspensión de la condicionalidad de la pena impuesta.	Considera que debe materializarse a través de una reforma y el estudio de cada caso en concreto con una pena suspendida de ser el caso.
E6	E7	E8	E9	E10
Considera que puede materializarse con una pena efectiva con beneficios penitenciarios.	Considera que la pena a imponer no debe ser efectiva y con seguimiento psicológico que ayude a la prevención	Considera que la pena debe reconducirse a la del delito de seducción donde también media el consentimiento de la víctima y la pena mínima es de 6 años.	Considera que la pena debe materializarse mediante la aplicación de una pena temporal.	Considera que debe materializarse mediante el uso de la suspensión de la condicionalidad de la pena.

Descripción:

La mitad de los entrevistados coinciden en que el principio de proporcionalidad debe materializarse a través de una pena suspendida, coincidiendo todos en que la pena debe ser temporal ya sea efectiva o Limitativa de derechos.

De la investigación efectuada se considera proporcional la reducción de la pena hasta tres años de pena privativa de la libertad a fin de que pueda imponerse la medida alternativa de reserva de la condena y la imposición de las reglas de comportamiento.

Discusión De Resultados

Respecto al objetivo específico uno, se advierte que del juicio de idoneidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, no debería imponerse una pena, considerando como alternativa idónea, la medida de reserva de la condena y las correspondientes reglas de comportamiento.

Estos resultados se sustentan en los estudios realizados por Suárez y Gonzales (2012) donde concluyó que, entre las edades de 16 a 20 años de edad, las personas no han llegado a un estado de madurez psicológica, ya que su facultad para entender no es basta como para poder tomar decisiones responsables por sí mismo.

Del mismo modo, estos resultados se afianzan con la teoría de la dignidad humana por cuanto es el fin supremo, entendiendo que la función punitiva, tiene como límite principal la dignidad. Así también, los resultados se sostienen en las teorías relativas- preventivas, en estricto en la prevención especial, que se aplica sobre el autor de manera directa y pedagógica a fin de que internalice valores jurídicos y no vuelva a cometer los mismos hechos, pues al aplicar la reserva de fallo condenatorio, se aplicaría al mismo sentenciado, reglas de comportamiento que faciliten su resocialización, esto es: prohibición de alejarse del lugar de su residencia, así como tener en su poder objetos que puedan influir en la realización de otro delito; prohibición de asistir a ciertos lugares; asistir al juzgado a firmar mensualmente; reparar los daños; la obligación de someterse a programas que contribuyan a su educación y la obligación de someterse a un tratamiento o apoyo psicológico.

Por otro lado, difiere de la teoría absoluta de la pena, por cuanto Kant y Hegel, consideran que a toda acción habría una reacción, en este caso la sanción. Esta teoría absoluta se sustenta en la Ley del Tali3n, en raz3n de lo cual deber3a imponerse siempre una pena.

Respecto al objetivo específico 2.- Analizar el juicio de necesidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento, los resultados se afianzan en 3lvarez (2019) quien concluy3 que es inadmisibile evidenciar que en el Per3 se establezca un castigo a la persona que tenga un encuentro sexual con una menor de catorce a3os, sin discriminar si ya est3 pr3xima a cumplir por d3as o meses los catorce

años edad, y se le sanciona con una pena de treinta a treinta cinco años; por lo que considera que por ello se requiere una reforma de la sanción, en cuanto a su margen abstracto y la apreciación de condiciones atenuantes que permitan rebajar la pena, más aún en los casos en las que las diferencias etarias, no resulte significativa.

Así también se afianzan en el post positivismo jurídico, que sostiene que en un caso concreto puede ofrecer varias soluciones jurídicas, dado el carácter abierto del derecho, como lo llama Zagrebelsky: el derecho dúctil, que permite un caso pueda tener varias soluciones y se escogerá la que esté conforme a la constitución.

Respecto al objetivo específico 3.- Analizar el juicio de proporcionalidad en estricto en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento, por cuanto la imposición de una pena de cadena perpetua no es congruente para ser atribuida al agente con responsabilidad restringida. Estos resultados adquieren firmeza en Córdova (2014) quien concluyó que quienes administran justicia deben tener en cuenta las situaciones que disminuyan la pena si la facultad para entender se encontrare disminuida; pero sin perder la calidad de imputable. Esta investigación es un antecedente para adentrarnos al estudio de la responsabilidad restringida, en tanto, se considera la ineludible aplicación de la responsabilidad restringida.

Así también, se afianzan en Hoyos (2019) quien concluyó que en los supuestos en los que existe asentimiento por el sujeto pasivo, se hablaría de una renuncia a la protección que brinda el Estado, en aplicación del principio indemnidad sexual, lo que conlleva a que los jueces, puedan fijar las sanciones por debajo del extremo mínimo de la pena abstracta, para no desfavorecer el derecho a gozar de una familia.

Así también, respecto a su valoración, coinciden con Baca y Manrique quienes concluyeron que previamente debe realizarse una evaluación de la pena a imponerse, en función al marco jurídico, los presupuestos para argumentar y poder decidir la sanción, previstos en el artículo 45° del Código sustantivo en materia penal, las justificaciones pertinentes para la individualización de la pena previstos en el artículo 45-A del citado código, las circunstancias respectivas conforme al artículo 46-A del mismo Código, así como también las circunstancias de reducción de la sanción por haberse sometido a algún beneficio premial.

De igual modo, se sostienen en Mayta (2019) quien concluyó que los jueces del poder judicial, están facultados a reducir las sanciones hasta por debajo del extremo

mínimo de la pena, según el caso particular, como en los casos en los que se medie consentimiento por parte del sujeto pasivo.

En el mismo sentido, coinciden con la teoría post positivista, pues se usa el método de la ponderación cuando existe conflictos de reglas o principios. Busca equilibrar los valores en juego, para lograr que ambos principios o ambas normas en conflicto puedan coexistir, no se trata de excluir una norma frente a otra. La técnica de la proporcionalidad ocurre cuando existe la necesidad de imponer limitaciones a los derechos.

Respecto al objetivo específico 4.- Examinar los criterios jurídicos para la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento, los resultados se afianzan en Terán (2022) quien concluyó que los fundamentos jurídicos para la aplicación del principio de proporcionalidad, para el establecimiento de la sanción son: Aplicación de una pena gradual, esto es, teniendo en cuenta las circunstancias específicas tales como: el consentimiento de la menor, la cercanía etaria al límite legalmente impuesto, cercanía etaria entre víctima y victimario, enamoramiento en la pareja..

Por otro lado, se asemejan a Suárez y Gonzales (2012), quien concluyó que entre las edades de 16 a 20 años de edad las personas no han llegado a su plenitud psicológica ya que su aptitud para entender no es suficiente como para responsabilizarse de sí mismo. Su investigación contribuye a este estudio al determinar que el estado de imputabilidad relativa, o responsabilidad restringida es una condición que afecta sus facultades inhibitorias haciendo que adopte conductas peligrosas.

De igual manera, se consolidan en Taco (2017) quien concluyó que la imputabilidad relativa debe aplicarse en los delitos contra la libertad sexual cometidos en agravio de los adolescentes, a través de los sistemas de control constitucional, en este caso, vía control difuso.

De igual modo se consolidan en Mendoza (2015) quien concluyó que son causas para dejar exento de castigo a un agente del delito: la existencia de una relación sin impedimentos, aceptada y sin que se ejerza poder indebido, careciendo de afectación en el comportamiento psicológico del agraviado, así como ausencia de malas conductas sexuales del agente con el rango etario entre dieciocho a veintiún años.

En el mismo sentido, estos resultados tienen respaldo en la teoría del Pospositivismo, que procura mayor libertad interpretativa, recurriendo a la argumentación donde se da énfasis a las mejores razones.

Respecto al objetivo general.- Fundamentar cómo debe materializarse el principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento; los resultados se afianzan en Martínez (2020) quien concluyó en una propuesta de inclusión en el ordenamiento penal colombiano de la categoría de “imputabilidad disminuida” tal como lo hacen otras legislaciones, ya que dicha figura jurídica no la recoge el código penal colombiano. También propone el uso conjunto de penas y medidas de seguridad para quienes se establezca la condición jurídica de imputable disminuido; pero que primero se debe realizar una intervención integral clínica y no carcelaria, es decir, que primero se debe aplicar la medida de seguridad y de acuerdo con la evolución del cuadro aplicar la pena.

Así también en Goicochea y Córdova (2019) quienes concluyeron que es posible la aplicación de una sanción suspendida en su ejecución, por la comisión del delito contra la indemnidad sexual, siempre y cuando se encuentren las siguientes circunstancias: el hecho de mantener relaciones sexuales con un fin de mantener una convivencia y que a su vez el agente del delito tenga una edad que evite que este abuse de la falta de maduración de la adolescente agraviada.

Estos resultados se afianzan en el post positivismo, pues además de usar los métodos tradicionales, usa el método de la ponderación cuando existe conflictos de reglas o principios. Busca un equilibrio entre los valores en juego, para lograr que ambos principios o ambas normas en conflicto puedan coexistir, no se trata de excluir una norma frente a otra. La técnica de la proporcionalidad ocurre cuando existe la necesidad de imponer limitaciones a los derechos.

Propuesta De Intervención

Proyecto de la ley que modifica parcialmente el artículo 173 del D. Leg. 635- Código Penal, para garantizar el Principio de Proporcionalidad en la aplicación de la pena al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.

Exposición de motivos de la ley que modifica parcialmente el artículo 173 del Decreto Legislativo 635, para garantizar el Principio de Proporcionalidad en la aplicación de la pena al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.

I. Antecedentes

En relación al delito de violación sexual de menor de edad, desde el 19 de agosto de 2013 el artículo 173 del Código Penal, establecía: que “Si la víctima tiene entre diez años de edad, y menos de catorce, la pena será no menor de treinta, ni mayor de treinta y cinco años”.

Sin embargo, durante el gobierno del Presidente de la República, Martín Alberto Vizcarra Cornejo, con fecha cuatro de agosto de dos mil dieciocho, mediante el artículo 1 de la Ley N.º 30838, se modificó el artículo 173 del Código Penal, considerando la pena de cadena perpetua.

De lo expuesto se puede verificar que se ha exacerbado la respuesta penal, elevando significativamente las penas, por consideraciones preventivo generales, apoyados en la idea de que las leyes donde hay más incidencia de comisión, deben de tener una mayor sanción, con la finalidad de que no se desvanezca su carácter intimidatorio; sin embargo, entre la reacción penal y los presupuestos del principio de proporcionalidad, debe existir un adecuado equilibrio, tanto en el momento de la individualización legal de la pena(pena abstracta) como en el de su aplicación por la judicatura(pena concreta). Así se debe minimizar la violencia, siendo la justa medida de la sanción el concepto impulsor del sistema de justicia penal.

II. Fundamentación

En el establecimiento de la pena abstracta, ya sea por reglas de retribución, prevención especial o general no puede negarse que en dichas reglas o criterios deben estar sometidos a principios que exigen una intervención dirigida a salvaguardar intereses realmente relevantes, es decir bajo el principio de intervención mínima.

Si bien la determinación individualizada de la pena, es el proceso complejo por el cual el juzgador establece la clase y medida de la pena al agente del delito, dentro de un margen de discrecionalidad; sin embargo, tiene como parámetros el marco abstracto de la norma, de los cuales no puede alejarse significativamente, sin justificación argumentada y vía control difuso, lo que incluso puede llevarlo a afrontar un proceso administrativo ante su Órgano de Control de la Magistratura o Junta Nacional de Justicia por no ceñirse al marco abstracto de la norma y similar situación puede pasar el fiscal que propone una pena que no se ajusta a los límites fijados por la norma.

Cabe resaltar que la propuesta busca modificar el artículo 173, y en atención al principio de proporcionalidad, el establecimiento de que la sanción podrá reducirse incluso hasta la imposición de una medida alternativa a la pena privativa de libertad, esto es, una reserva de fallo, cuando exista una relación sexual donde media una relación sentimental con un agente entre 18 a menos de 21 años de edad.

Esta propuesta se sustenta en el post positivismo, que considera a la Constitución como la fuente primera y suprema del derecho; valorando la exigencia de la ponderación cuando existe conflictos de reglas o principios. Se sustenta en la dignidad humana de la víctima y el agresor, la libertad como medio de realización de la persona y la tolerancia a conductas usuales como es el caso de las relaciones sentimentales entre niñas y niños de 13 años a más, los cuales las normas no pueden llegar a prohibir, dada la primacía de la realidad.

La ductilidad del derecho permite obtener diversas soluciones a un mismo supuesto de hecho, siendo que para aplicarla debe pasar por el juicio de idoneidad, necesidad y proporcionalidad en sentido estricto.

Al respecto, se advierte que vía control difuso la Sentencia N°335-2015 del Santa, en un caso contra la indemnidad sexual, en agravio de una

menor de 13 años con 25 días, no se llegó a aplicar tercio inferior ni el tercio superior de la pena prevista por violación sexual presunta, tipificada en el artículo 173 inciso 2) del Código Penal; e inaplicó la prohibición de la reducción por imputabilidad relativa, prevista en el artículo 22, segundo párrafo del Código Penal. La pena que se estableció en segunda instancia fue de cinco años. Vía recurso de casación formulada por el Ministerio Público no fue casada, manteniéndose firme el fundamento de la reducción de la pena y también se mantuvo la reducción por imputabilidad relativa.

El presente proyecto legislativo se sostiene en el principio dignidad y los fines de esta a la sociedad que es la convivencia pacífica considerando la capacidad de las personas de respetar la ley, de resocializarse y de reeducarse, siendo la exclusión a la vida en sociedad la *última ratio* (última razón).

III Efectos de la vigencia de la norma sobre la legislación nacional

El presente proyecto se encuentra en el marco de la constitución y con las normas internacionales y su efecto en la legislación nacional, de conformidad con el principio de publicidad, se produce automáticamente, por lo que rige a partir de su publicación.

IV Análisis costo-beneficio

La presente propuesta tiene como objetivo establecer márgenes abstractos diferenciados según la afectación del sujeto pasivo, afirmación del principio de dignidad de la persona y fines de la pena: preventiva, protectora y resocializadora. Al respecto, la adopción de esta propuesta normativa permitirá una menor encarcelación, restringiendo el hacinamiento penitenciario, que es una problemática latente en el país. Denotando así una alternativa de solución a este problema, que resulta un beneficio al Estado. La propuesta no irroga costos al Estado, pues no se estaría generando un nuevo presupuesto. Por el contrario, permitirá un descongestionamiento a la proyección de este.

V Modificatoria

Según lo establecido en el Manual de Técnica Legislativa (2020), respecto a la modificación de normas se desarrolla la propuesta:

Ley que modifica parcialmente el artículo 173 del Decreto Legislativo 635-Código Penal- para garantizar el derecho a la igualdad en la aplicación del beneficio de responsabilidad restringida por la edad.

Artículo 173.- El que tiene acceso carnal por vía vaginal, anal o bucal o realiza otros actos análogos introduciendo objetos o partes del cuerpo por alguna de las dos primeras vías, con un menor de edad, será reprimido con las siguientes penas privativas de libertad:

1. Si la víctima tiene menos de diez años de edad la pena será de cadena perpetua.

2. Si la víctima tiene entre diez años de edad, y menos de catorce, la pena será no menor de treinta, ni mayor de treinta y cinco años.

En el caso del numeral 2, la pena será de cadena perpetua si el agente tiene cualquier posición, cargo o vínculo familiar que le dé particular autoridad sobre la víctima o le impulse a depositar en él su confianza.

Ante la existencia de una relación sexual donde medie una relación sentimental entre un menor de trece años a más, con un agente de entre dieciocho y menos de veintiún años, la pena podrá reducirse prudencialmente hasta con la imposición de una reserva de la condena.

Conclusiones

Primera.- Se analizó el juicio de idoneidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento, y se concluye que no debería imponerse una pena, considerando como alternativa idónea, la medida alternativa de reserva de fallo condenatorio, la misma que acarrea el subsecuente cumplimiento de reglas de conducta siguientes: La prohibición de ausentarse del lugar donde reside el agente, así como el portar objetos que puedan inducir a la realización de otro delito, prohibición de frecuentar determinados lugares, comparecer al juzgado a firmar de forma mensual, reparar los daños, la obligación de someterse a programas educativos, obligación de someterse a tratamiento psicológico.

Segunda. - Se analizó el juicio de necesidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento y se concluye que la pena de cadena perpetua no resultaría una pena necesaria, ya que existen otras sanciones que pueden suplir como son: la pena efectiva convertida a prestación de servicios a la comunidad, la pena privativa de la libertad suspendida en su ejecución y la reserva del fallo condenatorio, siendo entre todas éstas, la reserva de fallo condenatorio, la que menos perjudica al derecho intervenido, que en el presente caso es el derecho a la libertad y dignidad del imputado y a su vez satisface el derecho a la indemnidad sexual, ya que el agente del delito será sometido a programas educativos y tratamiento psicológico, bajo apercibimiento de convertirse la reserva de fallo condenatorio en pena efectiva.

Tercera. - Se analizó el juicio de proporcionalidad en estricto, en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento y se concluye que la pena de cadena perpetua no es proporcional ya que los derechos ponderados; por un lado, el derecho a la libertad y a la dignidad humana se ven intervenidos o afectados de manera grave porque se privaría de su libertad toda su vida, hasta su fallecimiento del sentenciado, como si se tratara de un delito de extrema gravedad como lo son: abuso sexual con muerte de la víctima, desaparición forzada, torturas hasta la muerte, los cuales sí merecen sanciones extremas. En el otro extremo, tenemos el derecho a la indemnidad sexual de la menor

agraviada, el cual no queda satisfecho con la imposición de cadena perpetua ya que ello no se beneficia en nada al derecho cautelado(indemnidad sexual), en tanto, no se cumplen los fines de la pena como son la prevención especial, esto es, la aplicación directa de la pena al autor para que no vuelva a cometer el delito, ya que estará encarcelado perpetuamente; ni la prevención general, ya que así se le advierta a la comunidad con amenazas disuasorias, que la sanción es de cadena perpetua, los hechos no dejarán de cometerse, ya que estos hechos ocurren por circunstancias naturales de impulso sexual e inmadurez psicológica del agente con responsabilidad restringida (de 18 a menos de 21 años de edad), quienes actúan impulsados por su instinto natural y su falta de madurez emocional, tal como lo explica la neurociencia, que ello se debe a un hecho biológico, esto es, que el córtex prefrontal del cerebro aún no ha madurado, parte del cerebro que se desarrolla hasta la tercera década de la vida de una personas, y que justamente es la parte del cerebro implicada en el control de impulsos.

Cuarto.- Se examinaron los criterios jurídicos para la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento; entre ellos se encontró el consentimiento o tolerancia de la parte agraviada, esto es, que la relación sexual se desarrolle sin mediar violencia, amenaza o dentro de un entorno que impida dar su libre consentimiento. El Sujeto activo debe tener entre 18 y menos de 21 años de edad, en consideración a que no ha adquirido la madurez psíquica y emocional. Así también la cercanía de la agraviada a los 14 años y al mediar una relación sentimental, existirá una afectación psicológica mínima o incluso nula. Estos criterios contrariamente a lo que señala la sentencia en estudio, la sentencia casatoria N.º1-2018/CIJ-433, sí resultan necesarios para la fundamentar una sentencia, ya que contienen consideraciones específicas de delitos sexuales.

Quinto. - Se fundamentó que para materializar el principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento; se debe verificar el consentimiento de la víctima, su proximidad a los catorce años de edad – siendo el mínimo de 13 años -, la leve o nula afectación psicológica y la inmadurez psicológica del agente por encontrarse en una edad de 18 a menos de 21 años, como criterios de graduación de la pena; por lo cual se propone la reducción proporcional de la pena hasta tres años de pena a fin de que pueda imponerse la medida alternativa de reserva de fallo condenatorio y el establecimiento de reglas de obligatorio cumplimiento.

Recomendaciones

Se recomienda a los representantes del Ministerio Público a realizar el juicio de idoneidad a los imputables relativos que hayan transgredido la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento para que en el requerimiento acusatorio la pena a solicitar sea idónea considerando la mínima afectación de la víctima, el grado de madurez del imputado y la relación sentimental entre ambos.

Se recomienda a la representación fiscal a realizar el juicio de necesidad a los imputables relativos que hayan transgredido la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento y que en el requerimiento acusatorio la pena a solicitar sea la necesaria considerando la mínima afectación de la víctima, el grado de madurez del imputado y la relación sentimental entre ambos, para que el juzgador, establezca la sanción correspondiente.

Se recomienda a los representantes del Ministerio Público a realizar el juicio de proporcionalidad a los imputables relativos que hayan transgredido la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento y que en el requerimiento acusatorio la pena a solicitar sea la necesaria considerando la mínima afectación de la víctima, el grado de madurez del imputado y la relación sentimental entre ambos, para que el juez de la causa determine una sanción proporcionalmente considerando los fines de la pena como son la prevención especial y la prevención general y teniendo en cuenta que los imputables relativos actúan impulsados por su instinto natural y su falta de madurez emocional, valorando el derecho a la libertad y dignidad del imputado, propiciando que el agente del delito sea sometido a programas educativos y tratamiento psicológico, bajo apercibimiento de convertirse la Reserva de Fallo en pena efectiva.

Se recomienda que la Corte Suprema deje sin efecto la Sentencia Casatoria N.º1-2018/CIJ-433 para que los representantes del ministerio público y los magistrados puedan realizar un estudio del caso en concreto, valorando la edad de la menor, la

afectación psicológica mínima o nula a su psiquis, la edad del imputable relativo y la relación sentimental entre ambos, para que la pena a imponer cumpla los fines de resocialización, reeducación y rehabilitación.

Se recomienda al Congreso de la República del Perú a acoger la propuesta normativa de modificar el artículo N.º 173 del Código Penal para regular la aplicación de la reserva de fallo condenatorio a los imputables relativos que han transgredido la indemnidad sexual de menores de 13 años a más, considerando la imposición de las reglas de conducta.

Se recomienda al Estado peruano a implementar programas de educación sexual a los estudiantes desde el primer año de secundaria, considerando la atención y monitoreo psicológico en todos los centros educativos, informando a los padres de las situaciones que se puedan advertir en los centros educativos.

Referencias

- Aguado, T. (2010). *El Principio de proporcionalidad en Derecho Penal*. Edersa.
- Aguiló, J. (2007). *Positivismo y postpositivismo. Dos paradigmas jurídicos en pocas palabras*. https://rua.ua.es/dspace/bitstream/10045/13160/1/DOXA_30_55.pdf
- Alexy, R. (2019). *Ensayos sobre la teoría de los principios y el juicio de la proporcionalidad*. Palestra Editores.
- Almanza, F. (2022 28, 29 octubre). *Neurociencia & Derecho Penal* [Vídeo]. YouTube. <https://www.youtube.com/watch?v=LwZABJaIoss>
- Álvarez, A. (2019). *La Proporcionalidad de la pena en el delito de Violación Sexual de Víctimas Próximas a Cumplir 14 años por el grado de afectación del bien jurídico*. [Tesis de pregrado-Universidad San Pedro de Huacho]. Repositorio USPCH. http://200.48.38.121/bitstream/handle/USANPEDRO/14410/Tesis_64804.pdf?sequence=1&isAllowed=y
- Baca, K. y Manrique, R. (2019). *Determinación de la pena en el delito de Violación Sexual de menor de edad cuando existen diferencias etarias próximas entre el sujeto activo y pasivo* [Tesis para optar el título de abogado de la Universidad Científica del Perú]. http://repositorio.ucp.edu.pe/bitstream/handle/UCP/1072/REGNER_KAROL_DER_TSP_TITULO_2019.pdf?sequence=1&isAllowed=y
- Calderón, A. (2021, 15 de abril). *La responsabilidad restringida* [Vídeo]. YouTube. <https://www.youtube.com/watch?v=ZWWlrwW1dZ0>
- Castillo, J. (2002). *Tratado de los delitos contra la libertad e indemnidad sexual*. Gaceta Jurídica.
- Castillo, L. (2004). *El Principio de Proporcionalidad en el Ordenamiento Jurídico Peruano: especial referencia al ámbito penal* [Tesis de maestría Universidad de Piura]. https://pirhua.udep.edu.pe/bitstream/handle/11042/1960/Pincipio_proporcionalidad_ordenamiento_juridico_peruano.pdf?sequence=1
- Centeno, S. (2023). *Calidad de sentencia de primera y segunda instancia sobre violación sexual de menor en la modalidad de actos contra el pudor; Expediente N/ 00231-2013-5-0801-JR-PE-01; Primer Juzgado de Investigación Preparatoria- Sede Central, Cañete, Distrito Judicial de Cañete, Perú-2023*.

- [Tesis de grado- Universidad Católica Los Ángeles de Chimbote].
http://repositorio.uladech.edu.pe/bitstream/handle/20.500.13032/33072/CONV_ICCION_DELITO_CENTENO_REYNOSO_SOFIA_SOLEDAD.pdf?sequence=1&isAllowed=y
- Clérico, L. (2018). *Derechos y proporcionalidad: Violaciones por acción, por insuficiencia y por regresión. Miradas locales, interamericanas y comparadas.*
<https://www.corteidh.or.cr/tablas/r38165.pdf>
- Córdoba, R. (2014). *El juicio justo. Imputabilidad disminuida.* [Tesis para optar el título de maestro de la Universidad Libre].
<https://repository.unilibre.edu.co/bitstream/handle/10901/7551/CordobaArturoAlfredo2014.pdf?sequence=1&isAllowed=y>
- Cruz, J. (2013, 08 de febrero). *La ponderación entre derechos fundamentales, comentario* [Vídeo]. YouTube. <https://www.youtube.com/watch?v=afN-LWybhgE&t=24s>
- De Caro, D. (2013). *El estudio del cerebro adolescente: Contribuciones para la psicología del desarrollo.*
<https://es.scribd.com/document/348578360/De-Caro-Duilio-Marcos-2013-El-Estudio-Del-Cerebro-Adolescente-Contribuciones-Para-La-Psicologia-Del-Desarrollo>
- Delgado, W. (2021, 11 de diciembre). *Teorías de la Pena en el marco de la dignidad humana* [Vídeo]. YouTube.
<https://web.facebook.com/SP.grupodeestudios/videos/672346720811466>
- Diez, J. (2000). *El objeto de protección del nuevo derecho penal sexual.* Anuario de Derecho Penal Obtenido de
https://perso.unifr.ch/derechopenal/assets/files/anuario/an_1999_06.pdf
- Echeverri, A. (2021). *Post positivismo, Neoconstitucionalismo o Estado Constitucional.*
 [Vídeo]. YouTube. <https://www.youtube.com/watch?v=JkGs9YP2SR0>
- Goicochea, C. y Córdova, C. (2019). *El principio de mínima intervención del Derecho Penal Frente a los Delitos de Violación Sexual de Menor de Edad.* <https://revistas.usat.edu.pe/index.php/ius/article/view/273>

- Grández, P. (2023). *El principio de proporcionalidad en la jurisprudencia del TC peruano*. <file:///C:/Users/J%20R/Downloads/394-Texto%20do%20Artigo-1142-1292-10-20100406.pdf>
- Hernández-Sampieri, R. y Mendoza, C. (2019). *Metodología de la investigación*. McGraw-Hill Education.
- Hoyos, A. (2019). *Aplicación del Principio de Proporcionalidad de la pena en el delito de Violación Sexual, con manifiesto consentimiento de la víctima menor de 14 años de edad, para conservar la unidad familiar*. [Tesis de pregrado-Universidad Particular de Chiclayo]. Repositorio UDCH. http://repositorio.udch.edu.pe/bitstream/UDCH/160/1/T044_72197269_B.pdf
- Indacochea, U. (2008). “Calle de las pizzas” y ponderación constitucional. *Revista de derecho administrativo-Pucp*.

<https://revistas.pucp.edu.pe/index.php/derechoadministrativo/article/view/14508>
- Lopera, G. (2006). *Proporcionalidad de las penas y principio de proporcionalidad en derecho penal*. Centro de Estudios Políticos y constitucionales.
- Mañalich, J. (2014). *La Violación como delito contra la indemnidad sexual bajo el derecho penal chileno*. Iud et praxis.
<https://scielo.conicyt.cl/pdf/iusetp/v20n2/art02.pdf>
- Martínez, C. (2020). *La imputabilidad disminuida como categoría necesaria para la intervención diferenciada por el operador judicial en la imposición y seguimiento de medidas de seguridad*. [Tesis de maestría-Universidad Santo Tomás]. Repositorio UST.
<https://repository.usta.edu.co/bitstream/handle/11634/21975/2020claudiamart%C3%ADnez.pdf?sequence=12>
- Mayta, J. (2019). *Los Fines de la pena en los delitos sexuales*. [Tesis de maestría Universidad Peruana Los Andes]. Repositorio UPLA.
<https://repositorio.upla.edu.pe/bitstream/handle/20.500.12848/3822/Tesis%20%KEMERLY%MAYTA%20BRICE%c3%910.pdf?sequence=1&isAllowed=y>
- Mendoza, F. (2015). *Presupuesto acusatorio: Determinación e individualización de la pena*. Jurista Editores EIRL.

- Mendoza, M. (2021). *Causas que eximen responsabilidad en el delito de violación sexual de menor, entre 13 y 14 años con agente entre 18 y 21 años de edad*. [Tesis de maestría-Universidad Privada Antenor Orrego]. Repositorio UPAO. <https://repositorio.upao.edu.pe/handle/20.500.12759/8156>
- Oyarce, J. (2019). *Responsabilidad restringida por la edad en la comisión de delitos graves y la jurisprudencia de las Salas de la Corte Suprema*. <https://doi.org/10.24265/voxxuris.2020.v38n1.04>
- Oré, E.(2015). *La reserva del fallo condenatorio. Parte General*. <file:///C:/Users/J%20R/Downloads/14362-Texto%20del%20art%C3%ADculo-57147-1-10-20151117.pdf>
- Organización Mundial de la Salud. (2023). *Salud del adolescente*. https://www.who.int/es/health-topics/adolescent-health#tab=tab_1
- Pérez, J. (2016). *La reserva del fallo condenatorio en la legislación peruana. Especial consideración a las modificaciones realizadas por el artículo 1 de la Ley 30076*. <https://lpderecho.pe/la-reserva-del-fallo-condenatorio-la-legislacion-peruana-especial-consideracion-las-modificaciones-realizadas-articulo-1-la-ley-n-30076/>
- Pozuelo, L. (2015). *Sobre la responsabilidad penal de un cerebro adolescente*. <https://indret.com/wp-content/themes/indret/pdf/1127.pdf>
- Rosell, R., Juppet, M., Ramos, Y., Ramírez, R., Barrientos, N. (2020). *Neurociencia aplicada como nueva herramienta para la educación*. Opción, Año 36, Regular N°92(2020), p.797. <https://repositorio.cuc.edu.co/handle/11323/6852>
- Riega-Virú, Y. (2010). *Investigación y desarrollo de tesis en derecho*. Mad Corp S.A.
- San Martín, C. (2007). *Delitos sexuales en agravio de menores (aspectos materiales y procesales)*. Revista Pucp.
- Tribunal Constitucional (2005, 21 de julio). Sentencia 00019-2005-AI. <https://www.tc.gob.pe/jurisprudencia/2005/00019-2005-AI.pdf>
- Suñez, Y., y Gonzáles, M. (2012). *La determinación de la pena de acuerdo a la capacidad de culpabilidad que posee el adolescente*. La Habana. https://econpapers.repec.org/article/ervcoccss/y_3a2012_3ai_3a2012-02_3a44.htm
- Taco, C. (2017). *Aplicación de la responsabilidad restringida en los delitos de violación sexual en víctimas de 12 y 17 años de edad*. [Tesis de maestría-Universidad

- Nacional de Cajamarca]. Repositorio UNC.
<https://repositorio.unc.edu.pe/bitstream/handle/20.500.14074/4915/Tesis%20Marco%20Ter%c3%a1n.pdf?sequence=1&isAllowed=y>
- Terán, M. (2022). *Proporcionalidad y determinación de la pena en los procesos de violación sexual de menores de 13 años donde ha mediado consentimiento, Cajamarca, 2013 -2017*. [Tesis de pregrado, Universidad Andina del Cusco maestría-Universidad Nacional de Cajamarca]. Repositorio UNC.
<https://repositorio.unc.edu.pe/bitstream/handle/20.500.14074/4915/Tesis%20Marco%20Ter%c3%a1n.pdf?sequence=1&isAllowed=y>
- Tribunal Constitucional (2005, 21 de julio). Sentencia 00019-2005-AI.
<https://www.tc.gob.pe/jurisprudencia/2005/00019-2005-AI.pdf>
- Universidad Andina. (2016). Población, muestra y muestreo. Library.
<https://library.co/article/poblaci%C3%B3n-muestra-y-muestreo-investigaci%C3%B3n-cualitativa.y812764z>
- Vega, E. (2019). *Aplicación de la Reserva del Fallo Condenatorio en los procesos por el delito de agresiones contra Mujer en los juzgados unipersonales de Tarapoto-2018*. [Tesis de pregrado, Universidad César Vallejo]. Repositorio UCV.
<https://repositorio.ucv.edu.pe/handle/20.500.12692/46394>

Anexos

ANEXO I: Matriz de consistencia.

TÍTULO: Principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito de violación sexual de menores de 13 años de edad, en los que medie consentimiento						
PROBLEMA DE INVESTIGACIÓN	OBJETIVO GENERAL	HIPOTESIS	CATEGORIAS	TIPO DE INVESTIGACIÓN	DISEÑO DE INVESTIGACIÓN	METODOLOGÍA
¿Cómo debe materializarse el principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento?	Fundamentar cómo debe materializarse el principio de proporcionalidad en la imposición de penas a los imputables relativos en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.	La graduación de la pena con observancia de las circunstancias biológicas y en concordancia con el principio de proporcionalidad motivan la imposición de las penas a los imputables relativos en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento	CATEGORÍA 1	La presente investigación se ha desarrollado en el tipo aplicado, utilizando el enfoque cualitativo. Se propondrá una mejora en el razonamiento judicial a través del Principio de Proporcionalidad a fin de dar solución al problema evidenciado en la realidad peruana.	El diseño con el que se va a trabajar la presente investigación es analítico propositivo, en función a buscar el estudio integral de una realidad existente en el ordenamiento para partir de ella en la elaboración de una propuesta de cambio.	<ol style="list-style-type: none"> 1. Se partirá del análisis de la problemática observada en el ordenamiento, para identificar su naturaleza. 2. Posterior a ello, deberá de recolectar la información necesaria para alcanzar los objetivos de la investigación. 3. Finalmente se triangularán los datos obtenidos de la aplicación de instrumentos y se presentarán los resultados de investigación.
	OBJETIVOS ESPECIFICOS		La proporcionalidad de la pena a) Idoneidad b) Necesidad c) P. estricta			
	Analizar el juicio de idoneidad en la imposición de penas a los imputables relativos en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.		CATEGORÍA 2			
	Analizar el juicio de necesidad en la imposición de penas a los imputables relativos en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.		Imputable Relativo en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad			
	Analizar el juicio de proporcionalidad en sentido estricto, en la imposición de penas a los imputables relativos en el delito contra la indemnidad sexual en menores					

	de 13 años de edad, donde medie consentimiento.					
	Examinar los criterios jurídicos para la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.					
	Proponer la Reserva de Fallo Condenatorio para materializar el principio de proporcionalidad en la imposición de penas a los imputables relativos en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.					

ANEXO II:**Instrumento de Recolección de Datos****GUÍA DE ENTREVISTA A ABOGADOS ESPECIALISTAS EN DERECHO PENAL Y CONSTITUCIONAL**

Título: Principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito Contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.

Entrevistado: _____

- I. ¿Considera que la de cadena perpetua es idónea para sancionar a los agentes del delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, No ¿por qué?
2. ¿Cuál sería la pena idónea para sancionar a los agentes del delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, NO ¿Por qué?
3. A su consideración ¿Qué jurisprudencia ha desarrollado el juicio de idoneidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento?
4. ¿Considera que la pena de cadena perpetua es necesaria para sancionar a los agentes contra el delito a la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, No ¿por qué?
5. ¿Cuál sería la pena necesaria para sancionar a los agentes contra el delito a la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, No ¿Por qué?
6. ¿Considera que la pena cadena perpetua cumple el criterio de proporcionalidad en sentido estricto para sancionar a los agentes contra el delito a la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, NO ¿Por qué?
7. ¿Cuál sería la pena proporcional para sancionar a los agentes contra el delito a la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, No ¿Por qué?

8. ¿Cuáles son los Criterios jurídicos para la imposición de penas al imputable relativo, en el delito Contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento?
9. ¿Es factible proponer la reserva de fallo condenatorio para materializar el principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito Contra la Indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento? Si, No ¿Por qué?
10. ¿Es viable jurídicamente proponer la reerva de fallo condenatorio materializar el principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito Contra la Indemnidad sexual en menores de 13 años de edad. donde medie consentimiento? Si. No ¿Por qué?
11. ¿La estructura normativa del art. 173° del Código Penal permite la modificatoria a la Sanción por el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 de edad. donde medie consentimiento?
12. ¿Cómo debe materializarse el principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo. en delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 de edad. donde medie consentimiento?

Gracias

ANEXO III: Validación Del Instrumento De Recolección De Datos_1

VALIDACIÓN DEL INSTRUMENTO DE RECOLECCIÓN DE DATOS.

I. DATOS GENERALES:

- 1.1. APELLIDOS Y NOMBRES DEL EXPERTO: Vilchez Guivar de Rojas, Leyla Ivon
 1.2. GRADO ACADÉMICO Y PROFESIÓN: Dra. En Derecho y Ciencia Política/Abogado
 1.3. CARGO ACTUAL: Asesor Metodológico de la Escuela Nacional de Control - CGR
 1.4. INSTRUMENTO (especificar) A VALIDAR: Guía de entrevista
 1.5. AUTORA: Jacqueline Rodas Sánchez

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

Nº	INDICADORES	CRITERIOS	SI	NO	SUGERENCIAS
1	CLARIDAD	Esta formulado con lenguaje apropiado.	x		
2	OBJETIVIDAD	Esta formulado de acuerdo a las hipótesis* u objetivos* planteados.	x		
3	ACTUALIDAD	Adecuado al avance de la ciencia y tecnología.	x		
4	ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica	x		
5	SUFICIENCIA	Comprende los aspectos de cantidad y calidad del instrumento	x		
6	INTENCIONALIDAD	Está de acuerdo para validar las variables de las hipótesis.	x		
7	CONSISTENCIA	Está basado en fundamentos teóricos y/o científicos.	x		
8	COHERENCIA	Existe coherencia entre variables.	x		
9	METODOLOGÍA	La estrategia responde al propósito de la hipótesis.	x		
10	PERTINENCIA	El instrumento es útil para la presente investigación.	x		

*Según sea el enfoque del estudio (cuantitativo, cualitativo o mixto)

Fuente: APROBADO: 90-100% (8-10PGTAS.) / Si observa el 50% (corregir) / Si es menor al 50% replantear.


II. OPINIÓN DE APLICABILIDAD:

Aplicable

III. PROMEDIO DE VALORACIÓN:

100%

FECHA: 20/05/2023


 Dra. Leyla Ivon Vilchez Guivar de Rojas

ANEXO IV: Validación Del Instrumento De Recolección De Datos_2

VALIDACIÓN DEL INSTRUMENTO DE RECOLECCIÓN DE DATOS.

I. DATOS GENERALES:

- 1.1. APELLIDOS Y NOMBRES DEL EXPERTO: Castillo Méndez Elvis Mayer
 1.2. GRADO ACADÉMICO Y PROFESIÓN: Magister en Derecho Penal/Abogado
 1.3. CARGO ACTUAL: Fiscal Adjunto de la Fiscalía Mixta Corporativa- La Victoria
 1.4. INSTRUMENTO (especificar) A VALIDAR: Guía de entrevista
 1.5. AUTORA: Jacqueline Rodas Sánchez

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

Nº	INDICADORES	CRITERIOS	SI	NO	SUGERENCIAS
1	CLARIDAD	Esta formulado con lenguaje apropiado.	x		
2	OBJETIVIDAD	Esta formulado de acuerdo a las hipótesis* u objetivos* planteados.	x		
3	ACTUALIDAD	Adecuado al avance de la ciencia y tecnología.	x		
4	ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica	x		
5	SUFICIENCIA	Comprende los aspectos de cantidad y calidad del instrumento	x		
6	INTENCIONALIDAD	Está de acuerdo para validar las variables de las hipótesis.	x		
7	CONSISTENCIA	Está basado en fundamentos teóricos y/o científicos.	x		
8	COHERENCIA	Existe coherencia entre variables.	x		
9	METODOLOGÍA	La estrategia responde al propósito de la hipótesis.	x		
10	PERTINENCIA	El instrumento es útil para la presente investigación.	x		

*Según sea el enfoque del estudio (cuantitativo, cualitativo o mixto)

Fuente: APROBADO: 90-100% (8-10PGTAS.) / Si observa el 50% (corregir) / Si es menor al 50% replantear).

II. OPINIÓN DE APLICABILIDAD:

Aplicable

III. PROMEDIO DE VALORACIÓN:

100%

FECHA: 22/05/2023


 Mag. Elvis Mayer Castillo Méndez

ANEXO V: Validación Del Instrumento De Recolección De Datos_3

VALIDACIÓN DEL INSTRUMENTO DE RECOLECCIÓN DE DATOS.

I. DATOS GENERALES:

- 1.1. APELLIDOS Y NOMBRES DEL EXPERTO: Dra. Padilla Rojas Ana Isabel
- 1.2. GRADO ACADÉMICO Y PROFESIÓN : Dra. en Derecho y Ciencia Política /Abogado
- 1.3. CARGO ACTUAL: Fiscal Adjunta de la Primera Fiscalía Provincial Penal de Chiclayo
- 1.4. INSTRUMENTO (especificar) A VALIDAR: Guía de entrevista
- 1.5. AUTORA: Jacqueline Rodas Sánchez

II. ASPECTOS DE VALIDACIÓN

Nº	INDICADORES	CRITERIOS	SI	NO	SUGERENCIAS
1	CLARIDAD	Está formulado con lenguaje apropiado.	x		
2	OBJETIVIDAD	Está formulado de acuerdo a las hipótesis* u objetivos* planteados.	x		
3	ACTUALIDAD	Adecuado al avance de la ciencia y tecnología.	x		
4	ORGANIZACIÓN	Existe una organización lógica	x		
5	SUFICIENCIA	Comprende los aspectos de cantidad y calidad del instrumento	x		
6	INTENCIONALIDAD	Está de acuerdo para validar las variables de las hipótesis.	x		
7	CONSISTENCIA	Está basado en fundamentos teóricos y/o científicos.	x		
8	COHERENCIA	Existe coherencia entre variables.	x		
9	METODOLOGÍA	La estrategia responde al propósito de la hipótesis.	x		
10	PERTINENCIA	El instrumento es útil para la presente investigación.	x		

*Según sea el enfoque del estudio (cuantitativo, cualitativo o mixto)

Fuente: APROBADO: 90-100% (8-10PGTAS.) / Si observa el 50% (corregir) / Si es menor al 50% replantear).

II. OPINIÓN DE APLICABILIDAD:

Aplicable

III. PROMEDIO DE VALORACIÓN:

100%

FECHA: 22/05/2023

Dra. Ana Isabel Padilla Rojas.

Constancia de verificación de originalidad

CONSTANCIA DE VERIFICACIÓN DE ORIGINALIDAD

Yo, **FREDDY WIDMAR HERNÁNDEZ RENGIFO**, asesor de tesis y usuario revisor del documento titulado: **Principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento.**

Cuya autora es **JACQUELINE RODAS SÁNCHEZ**, identificada con documento de identidad N° 16726266; declaro que la evaluación realizada por el Programa Informático, ha arrojado un porcentaje de similitud de 20%, verificable en el Resumen de Reporte automatizado de similitudes que se acompaña.

El suscrito analizado dicho reporte y concluyó que cada una de las coincidencias detectadas dentro del porcentaje de similitud permitido no constituyen plagio y que el documento cumple con la integridad científica y con las normas para el uso de citas y referencias establecidas en los protocolos respectivos.

Se cumple con adjuntar el Recibo Digital a efectos de la trazabilidad respectiva del proceso.
Lambayeque, 29 de diciembre de 2023.



FREDDY WIDMAR HERNÁNDEZ RENGIFO

DNI. 17450122

Facultad de Derecho y Ciencias Políticas

Se adjunta:

- Resumen del Reporte Automatizado de Similitudes
- Recibo Digital

Resumen de Reporte TurnItIn

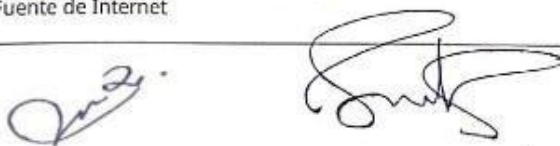
Principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento

INFORME DE ORIGINALIDAD

20%	20%	9%	7%
INDICE DE SIMILITUD	FUENTES DE INTERNET	PUBLICACIONES	TRABAJOS DEL ESTUDIANTE

FUENTES PRIMARIAS

1	hdl.handle.net Fuente de Internet	4%
2	dspace.unitru.edu.pe Fuente de Internet	2%
3	repositorio.ucp.edu.pe Fuente de Internet	2%
4	repositorio.unprg.edu.pe:8080 Fuente de Internet	1%
5	repositorio.uladech.edu.pe Fuente de Internet	1%
6	qdoc.tips Fuente de Internet	1%
7	idoc.pub Fuente de Internet	1%
8	repositorio.ucv.edu.pe Fuente de Internet	1%



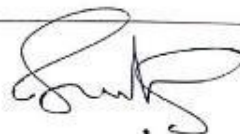
Dr. Freddy Widmar Hernández Rengifo

Asesor

DNI. 17450122

Facultad de Derecho y Ciencias Políticas

20	inba.info Fuente de Internet	<1 %
21	Submitted to Pontificia Universidad Catolica del Peru Trabajo del estudiante	<1 %
22	repositorio.unprg.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
23	repositorio.unu.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
24	Carbajal Lovaton, Eliana. "La prestacion de servicios a la comunidad : un modelo de implementacion.", Pontificia Universidad Catolica del Peru - CENTRUM Catolica (Peru), 2020 Publicación	<1 %
25	doku.pub Fuente de Internet	<1 %
26	Submitted to usmp Trabajo del estudiante	<1 %
27	repositorio.upn.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
28	repositorio.uss.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
29	www.mundosolidario.org Fuente de Internet	<1 %

Dr. Freddy Widmar Hernández Rengifo

Asesor

DNI. 17450122

Facultad de Derecho y Ciencias Políticas

30	Submitted to Universidad Inca Garcilaso de la Vega Trabajo del estudiante	<1 %
31	estudiocastilloalva.pe Fuente de Internet	<1 %
32	repositorio.unfv.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
33	pirhua.udep.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
34	repositorio.ucsm.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
35	www.aacademica.com Fuente de Internet	<1 %
36	repositorio.uct.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
37	vlex.com.pe Fuente de Internet	<1 %
38	www.scribd.com Fuente de Internet	<1 %
39	Ticlla Paredes, Patricia del Carmen. "La proteccion penal de los infantes y adolescentes frente a los delitos de pornografia infantil en el codigo penal peruano y aspectos sustantivos principales.",	<1 %



Dr. Freddy Widmar Hernández Rengifo

Asesor

DNI. 17450122

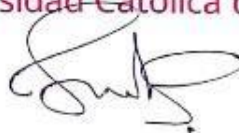
Facultad de Derecho y Ciencias Políticas

Pontificia Universidad Católica del Perú -
CENTRUM Católica (Peru), 2021

Publicación

40	busquedas.elperuano.pe Fuente de Internet	<1 %
41	www.tourism-canigo.com Fuente de Internet	<1 %
42	María José Falcón y Tella, Fernando Falcón y Tella. "Punishment and Culture", Brill, 2006 Publicación	<1 %
43	news.caribseek.com Fuente de Internet	<1 %
44	documents.mx Fuente de Internet	<1 %
45	repositorio.usanpedro.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
46	revistas.usat.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
47	repositorio.uchile.cl Fuente de Internet	<1 %
48	renati.sunedu.gob.pe Fuente de Internet	<1 %
49	repositorio.uancv.edu.pe Fuente de Internet	<1 %

Submitted to Universidad Católica de Trujillo

Dr. Freddy Widmar Hernández Rengifo

Asesor

DNI. 17450122

Facultad de Derecho y Ciencias Políticas

50	Trabajo del estudiante	<1 %
51	docplayer.es Fuente de Internet	<1 %
52	repositorio.unjfsc.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
53	repositorio.upsc.edu.pe Fuente de Internet	<1 %

Excluir citas Activo
Excluir bibliografía Activo

Excluir coincidencias < 15 words




Dr. Freddy Widmar Hernández Rengifo

Asesor

DNI. 17450122

Facultad de Derecho y Ciencias Políticas

Principio de proporcionalidad en la imposición de penas al imputable relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 13 años de edad, donde medie consentimiento

INFORME DE GRADUACIÓN

NOTA FINAL

COMENTARIOS GENERALES

/0

PÁGINA 1

PÁGINA 2

PÁGINA 3

PÁGINA 4

PÁGINA 5

PÁGINA 6

PÁGINA 7

PÁGINA 8

PÁGINA 9

PÁGINA 10

PÁGINA 11

PÁGINA 12

PÁGINA 13

PÁGINA 14

PÁGINA 15

PÁGINA 16

PÁGINA 17

PÁGINA 18

PÁGINA 19



Escaneado con CamScanner

Dr. Freddy Widmar Hernández Rengifo

Asesor

DNI. 17450122

Facultad de Derecho y Ciencias Políticas

PÁGINA 20

PÁGINA 21

PÁGINA 22

PÁGINA 23

PÁGINA 24

PÁGINA 25

PÁGINA 26

PÁGINA 27

PÁGINA 28

PÁGINA 29

PÁGINA 30

PÁGINA 31

PÁGINA 32

PÁGINA 33

PÁGINA 34

PÁGINA 35

PÁGINA 36

PÁGINA 37

PÁGINA 38

PÁGINA 39

PÁGINA 40

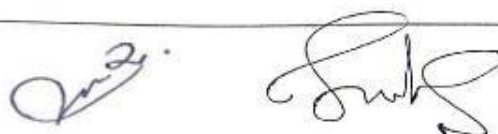
PÁGINA 41

PÁGINA 42

PÁGINA 43

PÁGINA 44

PÁGINA 45



Dr. Freddy Widmar Hernández Rengifo

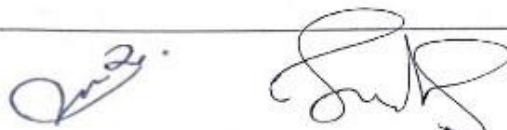
Asesor

DNI. 17450122

Facultad de Derecho y Ciencias Políticas

er

PÁGINA 46	
PÁGINA 47	
PÁGINA 48	
PÁGINA 49	
PÁGINA 50	
PÁGINA 51	
PÁGINA 52	
PÁGINA 53	
PÁGINA 54	
PÁGINA 55	
PÁGINA 56	
PÁGINA 57	
PÁGINA 58	
PÁGINA 59	
PÁGINA 60	
PÁGINA 61	
PÁGINA 62	
PÁGINA 63	
PÁGINA 64	
PÁGINA 65	
PÁGINA 66	
PÁGINA 67	
PÁGINA 68	
PÁGINA 69	
PÁGINA 70	
PÁGINA 71	



Dr. Freddy Widmar Hernández Rengifo
Asesor DNI. 17450122

Facultad de Derecho y Ciencias Políticas

PÁGINA 72

PÁGINA 73

PÁGINA 74

PÁGINA 75

PÁGINA 76

PÁGINA 77

PÁGINA 78

PÁGINA 79

PÁGINA 80

PÁGINA 81

PÁGINA 82

PÁGINA 83

PÁGINA 84

PÁGINA 85

PÁGINA 86

PÁGINA 87

PÁGINA 88

PÁGINA 89

PÁGINA 90

PÁGINA 91

PÁGINA 92

PÁGINA 93

Dr. Freddy Widmar Hernández Rengifo

Asesor

DNI. 17450122

Facultad de Derecho y Ciencias Políticas

Recibo Digital TurnItIn



Recibo digital

Este recibo confirma que su trabajo ha sido recibido por Turnitin. A continuación podrá ver la información del recibo con respecto a su entrega.

La primera página de tus entregas se muestra abajo.

Autor de la entrega: **Jacqueline Rodas Sánchez**
 Título del ejercicio: **Quick Submit**
 Título de la entrega: **Principio de proporcionalidad en la imposición de penas al i...**
 Nombre del archivo: **Jacqueline_Rodas_S_nchez.docx**
 Tamaño del archivo: **274K**
 Total páginas: **93**
 Total de palabras: **24,651**
 Total de caracteres: **131,979**
 Fecha de entrega: **28-dic.-2023 09:55a. m. (UTC-0500)**
 Identificador de la entre... **2265310338**

UNIVERSIDAD NACIONAL
PEDRO RUIZ GALLO

MAESTRÍA EN DERECHO CONSTITUCIONAL Y
GOBERNABILIDAD

TESIS

Principio de proporcionalidad en la imposición de penas al legislador
relativo, en el delito contra la indemnidad sexual en menores de 15
años de edad, desde medio concubinato.

Autora:

Dr. Rodas Sánchez, Jacqueline
Orcid: <https://orcid.org/0009-0004-0000-0000>

Asesor:

Dr. Freddy Hernández Rengifo
Especialista en Investigación
Derecho Constitucional
Lima

Dr. Freddy Widmar Hernández Rengifo
Asesor
DNI. 17450122
Facultad de Derecho y Ciencias Políticas