

UNIVERSIDAD NACIONAL PEDRO RUIZ GALLO



ESCUELA DE POSTGRADO

MAESTRÍA EN DERECHO CON MENCIÓN EN CIENCIAS PENALES

**“El perfil psiquiátrico del autor del delito de feminicidio.
Casuística: 2015-2018”**

TESIS

**PRESENTADA PARA OPTAR EL GRADO ACADÉMICO DE MAESTRO EN DERECHO
CON MENCIÓN EN CIENCIAS PENALES**

AUTOR:

ABOG. TALLEDO TRELLES, Carlos Antonio

ASESOR:

DR. HERNANDEZ RENGIFO, Freddy Widmar

LAMBAYEQUE – PERU

2021

**“El perfil psiquiátrico del autor del delito de feminicidio.
Casuística: 2015-2018”**

CARLOS ANTONIO TALLEDO TRELLES

TESISTA

DR. FREDDY WIDMAR HERNANDEZ RENGIFO

ASESOR

Presentada a la Escuela de Post Grado de la Universidad Nacional Pedro Ruiz Gallo.
Para optar el Grado Académico de: **Magister en Derecho con mención en ciencias penales**

Aprobada por:

DR. VICTOR RUPERTO ANACLETO GUERRERO
PRESIDENTE DEL JURADO

DR. MARY ISABEL COLINA MORENO
SECRETARIO DEL JURADO

DR. FRANCISCO SANTIAGO DELGADO PAREDES
VOCAL DEL JURADO

Lambayeque, junio de 2021

PRESENTACIÓN

El trabajo denominado: **“EL PERFIL PSIQUIATRICO DEL AUTOR DEL DELITO DE FEMENICIDIO. Casuística: 2015-2018”**, elaborado por el Abogado CARLOS ANTONIOTALLEDO TRELLES, para obtener el Grado de Magister en Derecho con Mención en Ciencias Penales a entregar por la Escuela de Post Grado de la Universidad Nacional Pedro Ruiz Gallo de Lambayeque, el mismo que aborda el tratamiento del perfil psiquiátrico del autor del delito de feminicidio durante los años 2015 a 2018.

Se desprende de la investigación que en el Distrito Judicial de Lambayeque se han procesado diecinueve procesos judiciales por el delito de Feminicidio, existiendo trece sentencias, desprendiéndose que no en todas ellas se efectuó una pericia psiquiátrica al sentenciado, sino que se simplemente se le impone una pena, sin apreciar su estado psicológico. Es por ello que la investigación propone que la pericia psiquiátrica o psicológica debe aplicarse manera obligatoria en los autores de feminicidio, con el fin último de determinar e individualizar de manera correcta la pena, precisando con ello que se realice una adecuada fundamentación de las sentencias emitidas por los juzgadores penales del Distrito Judicial de Lambayeque. Es por tal motivo que la propuesta de investigación deviene en factible, logrando consecuentemente una aplicación coherente de la norma y un mejor tratamiento del delito.

DR. FREDDY WIDMAR HERNANDEZ RENGIFO

Asesor de Tesis

DISPERSIÓN TEMÁTICA

RESUMEN.....	9
ABSTRACT.....	10
INTRODUCCIÓN.....	11

CAPÍTULO I: ANÁLISIS DEL OBJETO DE ESTUDIO

1.1. UBICACIÓN.....	13
1.1.1. Ubicación Geográfica.....	13
1.1.2. Ubicación Temporal.....	13
1.2. SURGIMIENTO DEL PROBLEMA.....	14
1.2.1. Planteamiento del Problema.....	19
1.2.2. Justificación del estudio del problema a investigar.....	19
1.2.2.1. Justificación Científica.....	19
1.2.2.2. Justificación Social.....	19
1.2.2.3. Justificación Personal.....	20
1.3. MANIFESTACIÓN Y CARACTERÍSTICAS DEL PROBLEMA.....	20
1.4. DESCRIPCIÓN DE LA METODOLOGÍA.....	21
1.4.1. Formulación de Hipótesis.....	21
1.4.1.1. Hipótesis.....	21
1.4.1.2. Identificación de Variables.....	22
1.4.2. OBJETIVOS.....	22
1.4.2.1. Objetivo General.....	22
1.4.2.2. Objetivos Específicos.....	22
1.4.3. Área de Estudio – Ubicación Metodológica.....	23
1.4.4. Delimitación de la Investigación.....	23

1.4.5. Métodos y Técnicas aplicables para la ejecución de la Investigación Jurídica Propuesta.....	24
1.4.6. Población de Estudio.....	24
1.4.7. Muestra de Estudio.....	24

CAPÍTULO II: MARCO TEÓRICO

SUB CAPÍTULO I: EL DELITO DE FEMENICIDIO

1. VIOLENCIA DE GÉNERO.....	25
2. LA VIOLENCIA DOMÉSTICA.....	26
3. CONCEPTO DE FEMINICIDIO.....	27
4. VINCULO DEL FEMENICIO CON LA VIOLENCIA FAMILIAR.....	29
5. CLASES DE FEMENICIDIO.....	30
5.1. Femicidio íntimo.....	30
5.2. Femicidio no íntimo.....	31
5.3. Femicidio por Conexión.....	31

SUB CAPÍTULO II: TRATAMIENTO DEL FEMENICIDIO EN EL DISTRITO DE LAMBAYEQUE

1. EL TRATAMIENTO DEL FEMINICIDIO EN EL PERÚ.....	33
1.1. En el Código Penal.....	33
1.2. En la Corte Suprema de Justicia de la República.....	37
2. UN PROBLEMA DE SALUD MENTAL Y BIEN JURÍDICO.....	39
3. EL FEMENICIDIO EN LA LEGISLACIÓN COMPARADA.....	41
3.1. En Costa Rica.....	41
3.2. En Chile.....	42
3.3. En Guatemala.....	42

3.4. En México.....	43
4. EL FEMINICIDIO EN EL DISTRITO JUDICIAL DE LAMBAYEQUE.....	44

SUBCAPÍTULO III: PERICIA PSICOLÓGICA Y PSIQUIÁTRICA

1. LOS HECHOS.....	45
1.1. Concepto.....	45
1.2. Clases.....	45
2. LA PRUEBA PERICIAL.....	46
2.1. Concepto.....	46
2.2. La pericia criminalística-forense.....	48
2.3. Las reglas sobre la valoración de la prueba.....	49
3. EVALUACIÓN FORENSE.....	50
3.1. Los Dictámenes Periciales.....	50
3.2. Validez del testimonio y simulación.....	52
3.3. Características de la pericia en el feminicidio.....	53
4. EL EXAMEN PSICOLÓGICO.....	54
4.1. Concepto.....	54
4.2. En los casos de Feminicidio.....	55
5. LA PSIQUIATRÍA FORENSE.....	56
5.1. Concepto.....	56
5.2. Tipología de feminicida.....	57
6. DAÑO PSICOLÓGICO.....	58
7. DECLARACIÓN Y EXAMEN DEL IMPUTADO.....	59
7.1. La Declaración del imputado.....	59
7.2. El examen del acusado.....	60

7.3. Personalidad de los hombres violentos.....	61
---	----

SUB CAPÍTULO IV: DETERMINACIÓN DE LAS PENAS EN EL PERÚ

1. ANTECEDENTES.....	62
2. CONCEPTO DE PENA.....	63
3. TEORÍAS DE LA PENA.....	65
3.1. Las Teorías Absolutas o Retributivas.....	65
3.2. Las Teorías Relativas.....	69
3.2.1. Prevención general negativa (intimidación).....	70
3.2.2. Prevención general positiva (confirmación de la vigencia de la norma)....	70
3.2.3. Prevención especial negativa (neutralización).....	72
3.2.4. Prevención especial positiva (resocialización o reintegración).....	73
3.3. Teorías Unificadoras.....	74
4. CLASES DE PENA.....	75
4.1. Pena Privativa de la Libertad.....	75
4.2. Las penas limitativas de derechos.....	76
4.2.1. Prestación de Servicios a la Comunidad.....	77
4.2.2. Limitación de Días Libres.....	78
4.2.3. La Inhabilitación.....	79
4.3. Penas Restrictivas de la Libertad.....	80
4.3.1. La Expatriación.....	80
4.3.2. La Expulsión.....	81
4.4. La Multa.....	82
5. LOS PRINCIPIOS LIMITADORES DEL DERECHO PENAL.....	83
5.1.El principio de humanidad de las penas.....	83

5.2. Fin Resocializador de las penas.....	84
5.3. La proporcionalidad de la pena.....	85
6. NECESIDAD PREVIA DE LA DETERMINACIÓN DE LA PENA.....	87
7. DETERMINACIÓN DE LA PENA.....	89
7.1. Concepto.....	89
7.2. Criterios para la determinación de la pena.....	91

CAPITULO III: RESULTADOS DEL TRABAJO DE CAMPO

3.1. ANÁLISIS Y DISCUSIÓN DE LOS RESULTADOS.....	92
3.1.1. Análisis de los resultados.....	92
3.1.2. Discusión de los Resultados.....	93
3.1.3. Análisis del perfil psiquiátrico del autor en el delito de feminicidio según sentencias emitidas en el Distrito Judicial de Lambayeque.....	94
3.2. CONTRASTACIÓN DE HIPÓTESIS.....	130
CONCLUSIONES.....	131
RECOMENDACIONES.....	132
REFERENCIAS BIBLIOGRAFICAS.....	133
Libros.....	133
Legislación.....	134
Hemerográficas.....	134
Linkográficas.....	137

RESUMEN

Las sentencias dictadas por los juzgadores penales en el Distrito Judicial de Lambayeque sobre el delito de feminicidio no encuentra adecuado sustento jurídico en cuanto a la determinación de la pena del autor del feminicidio; siendo que, las resoluciones que concluyen un proceso no encuentran sustento jurídico y pruebas contundentes como lo constituyen los exámenes psicológicos y psiquiátricos que se deben practicar de manera obligatoria a los agentes que cometen el delito de feminicidio.

En ese sentido, debemos precisar que el feminicidio es un delito caracterizado como pluriofensivo toda vez que afecta la vida de las mujeres; así como también a los otros integrantes que conforman una familia. Puede ser de carácter efectivo cuando se le produce la muerte a la mujer y en grado de tentativa, precisándose que estas conductas tiene como origen las discusiones y actos graves en la violencia dentro del hogar familiar, asimismo, puede producirse una violencia sexual, abuso de poder, agresiones verbales y físicas, atentando incluso con la dignidad de la persona en su condición de mujer, puede ser autor el cónyuge, conviviente o pareja entre otros.

Finalmente, se tiene que el delito de feminicidio se inicia muchas veces desde la propia familia en la que el agresor imprime violencia en contra de su víctima, es decir la denominada violencia familiar y termina muchas veces con la muerte de la mujer, que puede ser la cónyuge o esposa, la conviviente, entre otros, etc.

PALABRAS CLAVES: El Feminicidio, Pericia Psiquiátrica y psicológica, Determinación de la Pena.

EL AUTOR

ABSTRACT

The judgments issued by the criminal judges in the Judicial District of Lambayeque on the crime of femicide do not take into account adequate legal support in determining the penalty of the agent who committed the crime of feminicide, since the sentences do not find legal support and strong evidence such as psychological and psychiatric exams that must be practiced compulsorily to agents who commit the crime of femicide.

In this regard, we must point out that the crime of femicide is a multi-offense, since it affects the right to life of women and other family members of the victim's environment, especially children and adolescents. This crime can be of an effective nature when the woman is killed and in a tentative degree, these crimes are linked to situations of family violence, sexual violence, discrimination, abuse of power, harassment and even armed conflicts, regardless of whether or not there is or has been a conjugal or coexistence relationship with the aggressor. It can occur both in the public and private sphere.

Finally, the crime of feminicide is initiated many times from the family itself in which the aggressor prints violence against this victim, that is to say, the so-called family violence, and ends many times with the death of the woman, who can be the spouse or wife, the partner, among others, etc.

KEYWORDS: Feminicide, Psychiatric and psychological expertise, determination of punishment.

THE AUTHOR

INTRODUCCIÓN

La vida es un derecho humano y nadie tiene la facultad de poder atentar contra ella, pero lamentablemente, nos llegamos a informar que mujeres pierden la vida y no por agentes del crimen, sino muchas veces por las personas que están a su lado como cónyuges, convivientes o parejas o que no mantengan ya relación con ellos, a lo que se ha denominado feminicidio; constituyendo ello el resultado de la violencia de género; es decir, que la víctima puede ser cualquier mujer, no importando su condición social ni ningún tipo de discriminación, situaciones que en su inicio comienzan desde la violencia dentro del hogar familiar, continuando con agresiones que pueden llegar a situaciones repudiable como es precisamente la muerte de una mujer en manos de las personas indicadas líneas arriba.

El trabajo ha sido estratificado en tres partes plenamente identificados conteniendo ello su parte introductoria, precisando que en el primer capítulo se estudia el objeto del problema y su respectivo análisis, su ubicación, la manera en la que surge el problema, cómo se manifiesta, su justificación y características, complementado con los objetivos, sean de tipo general o específicos, formulando la hipótesis como probable respuesta al problema planteado y finalmente abarca los puntos referidos a la población identificada para su estudio y debidamente análisis de la muestra poblacional.

En el segundo apartado de la investigación, es decir, el segundo capítulo contiene el contenido doctrinario de los autores que opinan sobre el tema en estudio, dividiendo en cuatro sub capítulos: el primero aborda el tema del feminicidio, el segundo sub capítulo aborda el tema de tratamiento del feminicidio en el Distrito de Lambayeque, el tercer sub capítulo aborda el tema de la pericia

psicológica y/o psiquiátrica y, el cuarto subcapítulo aborda el estudio de la determinación de las penas en el Perú.

Finalmente, el último capítulo está conformado por el estudio de los datos extraídos de los juzgados penales de la ciudad de Chiclayo; es decir de la búsqueda y ubicación de expedientes tramitados por feminicidio en el Distrito Judicial de Lambayeque, analizándose dicha información en su respectivo apartado de la presente investigación, mediante el cual nos hace de conocimiento que en pocos procesos por feminicidio se realiza la pericia psicológica y muy escasamente la pericia psiquiátrica, siendo por lo consiguiente que los juzgadores penales al momento de emitir sentencia no toman en cuenta dicho medio probatorio para lograr determinar la pena establecida en el ordenamiento legal y que merece la persona que comete el acto delictivo, así como también para fundamentar adecuadamente las sentencias condenatorias.

Finalizando la investigación y de todos los capítulos estudiados, permitiendo el logro de que la hipótesis sea debidamente contrastada, así como también señalar las conclusiones arribadas y proponer las recomendaciones; trabajo final que se expone ante la sociedad peruana para su respectivo estudio y las críticas que desean realizar.

Lambayeque, junio de 2021.

Abog. CARLOS ANTONIO TALLEDO TRELLES

TESISTA

CAPÍTULO I: ANÁLISIS DEL OBJETO DE ESTUDIO

1.1. UBICACIÓN

1.1.1. Ubicación Geográfica:

La investigación aborda la problemática que produce el delito de feminicidio, el mismo que se produce en todo el ámbito geográfico territorial, precisándose que el estudio se localiza en el Distrito Judicial de Lambayeque, taxativamente en cuanto a la práctica de la pericia psiquiátrica en el agente del delito de feminicidio como medio probatorio para que los juzgadores penales puedan determinar con precisión la pena a imponer, así como para fundamentar y sustentar adecuadamente la sentencia condenatoria a emitir.

La presente investigación se desarrolló en los Juzgados Penales de la Corte Superior de Justicia de Lambayeque, sede Chiclayo, específicamente en los Juzgados Penales Colegiados, que han tramitado y sentenciado procesos sobre el delito de feminicidio.

1.1.2. Ubicación Temporal:

El estudio del delito de feminicidio se ubica en el actuar judicial sobre la práctica de las pericias psiquiátricas y psicológicas efectuados a los agentes que cometen estos delitos, durante el período comprendido entre los años 2015 a 2018 con el objetivo de que los juzgadores penales logren fundamentar adecuadamente las resoluciones judiciales y para tener una precisión sobre la conducta llevada a cometer el delito de feminicidio.

1.2. Surgimiento del problema

La investigación se encamina en los lineamientos del Derecho Penal, y Derecho Procesal Penal sobre la falta de realización de la pericia psiquiátrica y psicológica a los agentes o autores que ejecutan la acción delictiva tipificada como feminicidio, como medio probatorio que logre determinar el grado de responsabilidad de dichos agentes, así como también se logre fundamentar adecuadamente las sentencias penales judiciales.

En ese sentido, se debe precisar que en el ordenamiento peruano penal, es decir el Código Penal no regula que se realice la pericia psiquiátrica y psicológica al agente del feminicidio dentro de los procesos penales con carácter de obligatoriedad ordenada por los juzgadores penales.

Se debe tener en cuenta que, el delito de feminicidio es de carácter pluriofensivo porque atenta contra la vida misma de la víctima y contra la tranquilidad de los familiares de esta, el mismo que se puede producir de manera directa con la muerte de la persona agraviada o en grado de tentativa, produciendo ambas un daño psicológico a los deudos de la fallecida y en el segundo; tanto a la víctima como a sus familiares, ello como se parecía sólo apunta a la víctima y a sus familiares, y en cuanto al agente feminicida no se logra determinar su perfil psiquiátrico ya que no se ordena de manera obligatoria en todos los procesos practicase dicha pericia para ser incluido como elemento de prueba en el proceso penal por el delito de feminicidio.

De otro lado, se tiene que el desarrollo de nuestro trabajo se produjo en el Distrito Judicial de Lambayeque, en la ciudad de Chiclayo entre los años 2015 a 2018 con el propósito de señalar la falta de realización de la pericia

psiquiátrica y psicológica de los autores del feminicidio para lograr una determinación adecuada de la pena a imponer por parte de los juzgadores penales.

La problemática nacional sobre el delito de feminicidio es de público conocimiento, ya que con los diferentes medios de información nos enteramos de los actos homicidas contra la mujer por su condición de tal por parte de un varón, resultando ello indignante, motivando a que la población nacional solicita penas más duras para este delito, llegando incluso a penas como de cadena perpetua, como si ello resultara necesario para la reducción y control de este delito. La realidad también nos ha dado a conocer plenamente que incluso con la cadena perpetua aplicada a los feminicidas no se logra disminuir o controlar los índices de criminalidad, sino por el contrario cada vez se incrementan más las víctimas del feminicidio, demostrando con ello que la satisfacción del clamor popular (populismo) no da los resultados que la mayoría de personas desean. De ello se deduce que se debe efectuar analizar otros factores en el delito de feminicidio, ya no resultando satisfactorio el estudio de las penas para este delito, sino también debe considerarse la situación en la realidad nacional de la mujer y el factor psicológico o psiquiátrico de los agentes que lo cometen.

De lo anterior se tiene que, la realidad nacional al ser tan compleja y variada, principalmente cuando pasan estos casos en concreto se trata de analizar la situación en que la mujer se encuentra considerada en la realidad nacional y la realidad del agente o agresor en el delito de feminicidio. La sociedad peruana todavía no se ha desprendido en su totalidad de ser

considerada una sociedad machista, porque aún persiste, siendo que las mujeres están condicionadas no sólo por sus parejas, sus familias, por la sociedad, sino también por el propio Estado que limita sus expectativas personales, familiares, económicas, profesionales y sociales, al verse inmersa en una serie de limitaciones, muchas de las cuales resultan cuestionables desde el punto de vista material.

Es pues, que somos testigos de una creciente ola de violencia social, específicamente contra la mujer, es por este motivo que el legislador nacional creó la Ley N° 29819 en el año 2011, incorporando en el último párrafo del art. 107° del Código Penal, el feminicidio como delito. Posteriormente, se promulgó la Ley N° 30068, mediante la cual se incorporó el art. 108-B al ordenamiento Penal y establece modificatorias a los art. 107°, 46°-B y 46°-C del CP y el art. 46° del Código de Ejecución Penal, para de esta manera de controlar el delito en estudio, así como también a través de sus respectivas modificatorias mediante la Ley N° 30323 del año 2015, Dec. Leg. N° 1323 del año 2017 y la Ley N° 30819 del año 2018.

De otro lado, se puede advertir que en el feminicidio el agente el conocido feminicida en circunstancias que comete homicidio a una mujer por su condición de tal, así como también se indica que este delito en un caso particular tiene su origen en la denominada violencia familiar, en donde se inicia con las agresiones físicas y psicológicas de un varón a una mujer, en donde en esta fase se dictan medidas de protección hacia sus víctimas las mismas que son ejecutadas por la PNP.

Luego, con el bombardeo constante de la prensa de los actos de

feminicidio que resultan de por sí muy aberrantes (como por ejemplo el caso de la mujer del barril o los más recientes hechos en la ciudad de Chiclayo que el enamorado mata a su enamorada en un hotel), ello conmociona a la población que clama por justicia, solicitando que las penas se incrementen y que los agentes que cometen estos actos deben cumplir una pena muy elevada, es por ello que los congresistas, satisfaciendo el pedido popular han efectuado diversas modificaciones dirigidas a endurecer las penas, llegando incluso que se contemplen penas en nuestro ordenamiento penal, para este delito hasta de cadena perpetua.

Sostener que, con el incremento de medidas punitivas en los tipos penales del Código Penal, solucionaría un problema de gran impacto en la sociedad como es la violencia en contra de la mujer, la consideramos una clara deficiencia por parte del Estado peruano, principalmente porque se diseñan acciones individuales sin un criterio de organicidad, análisis social y jurídicamente concordante con los principios y postulados del derecho penal, conllevando ello a un inminente fracaso del feminicidio en el orden penal, el cual a la fecha viene registrándose en forma exponencial a pesar del endurecimiento de las penas; por otro lado consideramos que la mejor manera o un mejor mecanismo de control de prevención del delito de feminicidio es en el mismo agresor, es decir, aplicando políticas de educación sobre el trato igualitario y equitativo de un varón frente a una mujer en el entendido que no se debe imprimir actos de violencia contra ellas, eso a largo plazo y en un corto plazo campañas difusivas valiéndose de los diferentes medios comunicativos que informen sobre el rechazo total al feminicidio, así

también a los agentes que cometen este delito someterlos a tratamientos terapéuticos, psicológicos o psiquiátricos, con la finalidad de lograr su eventual recuperación.

La criminología no enseña que los agentes que cometen actos homicidas muchas veces se ven reflejados de una vida dura o de una infancia con traumas psicológicos, maltratos físicos y psicológicos que sufren por parte de sus familiares, es decir dentro de su mismo hogar, y cuando llegan a la mayoría de edad o cuando deciden formar un hogar sacan a flote el comportamiento imprímido contra ellos desde pequeños, resultando que el varón busca imponer su superioridad frente a la mujer, llegando a los maltratos físicos y psicológicos y posteriormente hasta resultados como la muerte de su cónyuge, concubina, compañera, etc.

De lo anterior, conlleva a preguntarnos: ¿Qué se entiende por delito de feminicidio?, ¿Cuáles son las discordancias entre el feminicidio y el delito de parricidio?, ¿Cuántas clases de feminicidio existen?, ¿Quiénes pueden cometer el delito de feminicidio?, ¿Cuál es la posición doctrinaria nacional acerca del delito de feminicidio?, ¿Cuál es la posición doctrinaria extranjera mayoritaria acerca del delito de feminicidio?, ¿Cuál es el estudio del feminicidio en la legislación comparada?, ¿Cómo se entiende el feminicidio en el derecho internacional?, ¿Qué es la violencia de género?, ¿en qué consiste la violencia familiar?, ¿Cuál es el tratamiento del feminicidio en el Distrito Judicial de Lambayeque?, ¿existe algún tratamiento sobre el agente que comete el delito de feminicidio?

1.2.1. Planteamiento del Problema

¿Se toma en cuenta el perfil psiquiátrico del agente que comete el delito de feminicidio, por parte de los juzgadores penales para fundamentar las sentencias condenatorias y como criterio para individualizar las penas en el Distrito Judicial de Lambayeque, entre los años 2015- 2018?

1.2.2. Justificación del estudio del problema a investigar

1.2.2.1. Justificación Científica

En el aspecto científico, la investigación se justifica en cuanto a la tratativa tanto doctrinaria nacional como internacional sobre el feminicidio y el estudio de la Ley N° 30068 con sus respectivas modificatorias, que no ha logrado reducir los índices de criminalidad en la lucha contra el feminicidio. Así también, la investigación se justifica de manera científica porque busca realizar un estudio sobre el perfil psiquiátrico del autor del delito de feminicidio, como un criterio que pueda haber sido tomado en cuenta para fundamentar las sentencias condenatorias por parte de los juzgadores penales del Distrito Judicial de Lambayeque, así como criterio para individualizar las penas en cada caso concreto, durante el período comprendido entre los años 2015 a 2018.

1.2.2.2. Justificación Social

En su aspecto social, la investigación se justifica porque contribuirá a sustentar la posición asumida sobre la evaluación del perfil psicológico o psiquiátrico del agente que comete el delito de feminicidio como fundamento en las sentencias condenatorias por parte de los juzgadores penales, así como criterio para individualizar la pena en cada caso

concreto permitiendo una modificatoria legal que aborde tanto del empleo de la situación que se encuentre vulnerable la víctima como tal y del agente feminicida en su aspecto psicológico o psiquiátrico.

El estudio en ciernes, tendrá repercusiones en toda la sociedad peruana porque las resoluciones judiciales que emiten los juzgadores penales comprenderán tanto a las víctimas como a los agentes que realizan el feminicidio.

1.2.2.3. Justificación Personal

La investigación propuesta permitirá satisfacer la inquietud académica y profesional que motivó seleccionar el feminicidio en cuanto a la obligatoriedad de que se practique una pericia psiquiátrica o psicológica del agente feminicida y sea incorporada al proceso penal para ser tomada en cuenta por parte de los jueces penales, tanto de nuestro Distrito Judicial como a nivel nacional, para lograr una fundamentación adecuada de las resoluciones judiciales que emitan; asimismo, como criterio individualizador en cada caso concreto al momento de imponer las penas.

1.3. MANIFESTACIÓN Y CARACTERÍSTICAS DEL PROBLEMA

El problema se muestra con la falta de la realización de la pericia psiquiátrica al agente de feminicidio para determinar sus características y el grado de conciencia al momento de cometer el delito de feminicidio con el propósito de dictar sentencia que condene a su autor, debidamente fundamentada en derecho así como determinar con precisión la pena a imponer, tratándose que afecta la libertad individual o personal del que gozamos todas las personas.

La investigación analiza la problemática suscitada, debido a la falta de realización de la pericia psiquiátrica al autor del feminicidio con el propósito de determinar la pena a imponer y sustentar adecuadamente las sentencias condenatorias atendiendo que como política criminal se busca la lucha y erradicación de este delito o de la aplicación de violencia contra la mujer, entendiéndose que incluso este delito contempla penas hasta de cadena perpetua y sin que a la fecha se haya disminuido las incidencias en este delito, sino por el contrario hacemos de conocimiento por diferentes medios informativos sobre el deceso de muchas mujeres a manos de un varón, es por ello que se debe dar una adecuada regulación con un análisis coherente de las penas a imponer y no únicamente con la finalidad de calmar pasiones populistas.

Finalmente, debemos indicar que la investigación en el estudio de su problemática se caracteriza porque se llega a determinar que la problemática del delito de feminicidio no sólo se produce en el Distrito Judicial de Lambayeque sino que se produce en todos los Distritos Judiciales del País, debido a la poca aplicación de la pericia psiquiátrica o psicológica por parte de los juzgadores penales para fundamentar las sentencias condenatorias en los procesos que se siguen sobre feminicidio, así como también determinar el quantum de pena que se debe imponer a cada agente feminicida.

1.4. DESCRIPCIÓN DE LA METODOLOGÍA

1.4.1. Formulación de Hipótesis

1.4.1.1. Hipótesis:

“**SÍ**, se toma en cuenta el perfil psiquiátrico del agente que comete el delito de feminicidio para individualizar las penas por parte de los juzgadores penales, **Entonces**, se fundamentarán adecuadamente las sentencias condenatorias dictadas en el Distrito Judicial de Lambayeque, entre los años 2015- 2018”.

1.4.1.2. Identificación de Variables:

A. Variable Independiente:

- El perfil psiquiátrico del agente que comete el delito de feminicidio.

B. Variables Dependientes:

- Fundamentación adecuada de las sentencias condenatorias dictadas en el Distrito Judicial de Lambayeque, entre los años 2015- 2018.

1.4.2. OBJETIVOS

1.4.2.1. Objetivo General

Determinar si se toma en cuenta el perfil psiquiátrico del agente que comete el delito de feminicidio, por parte de los juzgadores penales para fundamentar las sentencias condenatorias y como criterio para individualizar las penas en el Distrito Judicial de Lambayeque, entre los años 2015-2018.

1.4.2.2. Objetivos Específicos

1. Examinar el tipo penal del feminicidio.
2. Determinar la incidencia de los delitos de feminicidio en el Distrito Judicial de Lambayeque durante el período comprendido entre los años 2015 al 2018.

3. Definir el perfil psiquiátrico del agente que comete el delito de feminicidio.
4. Precisar la aplicación de la determinación de la pena en el delito de feminicidio.
5. Analizar si el perfil psiquiátrico del agente que comete el delito de feminicidio se emplea para fundamentar las sentencias condenatorias por parte de los juzgadores penales del Distrito Judicial de Lambayeque.

1.4.3. Área de Estudio – Ubicación Metodológica

- a. **Área de estudio:** Dimensión práctica y social
- b. **Nivel Epistemológico:** Valor.
- c. **Tipo de Investigación:** Explicativa-cuantitativa y cualitativa.

1.4.4. Delimitación de la Investigación:

- a. **Espacial:** Departamento de Lambayeque- Distrito judicial.
- b. **Temporal:** Entre los años 2015 a 2018.
- c. **Cuantitativa:** Procesos establecidos con sentencia por Feminicidio.
- d. **Cualitativa:** Valoración de las opiniones sobre el feminicidio y la práctica de la pericia psiquiátrica del agente feminicida en los procesos penales sobre feminicidio, precisándose sobre las diecinueve sentencias ubicadas en este tipo de procesos en los Juzgados penales de la ciudad de Chiclayo.

1.4.5. Métodos y Técnicas:

- A. **Métodos:** Lógico-Inductivo, histórico, analítico-sintético y dogmático, descritos en el proyecto aprobado del presente estudio.

B. Técnicas: Bibliográficas, documentales, observación, fichaje y encuesta, descritos en el proyecto aprobado de la presente investigación.

1.4.6. Población de Estudio

Comprendida por todos los procesos judiciales en las que haya sentenciado a los agentes que hayan cometido el feminicidio, en el Distrito Judicial de Lambayeque, durante el tiempo comprendido entre los años 2015 al 2018, precisándose que en el período indicado se han emitido trece sentencias sobre este tipo de delito.

1.4.7. Muestra de Estudio

La muestra está conformada por el porcentaje necesario para analizar, precisándose que se estudiaran trece sentencias de los 19 procesos judicializados por el delito de feminicidio emitidas por los Juzgados Penales Colegiados de la ciudad de Chiclayo, pertenecientes al Distrito Judicial de Lambayeque, durante el período comprendido entre los años 2015 al 2018.

CAPÍTULO II MARCO TEÓRICO

SUB CAPÍTULO I: EL DELITO DE FEMENICIDIO

1. VIOLENCIA DE GÉNERO

Implica que si bien las personas de sexo femenino pueden sufrir conductas violentas al igual que los varones, existe en la realidad un tipo de violencia específico que sólo pueden sufrir las víctimas de sexo femenino por tener dicha condición y que obliga a estar subordinadas ante el sexo masculino.

El Juez nacional CONTRERAS CUZCANO (2018) al respecto señala que:

Se emplean este tipo de expresiones, para referirse a la que se basa por el género de la persona, poniendo de manifiesto que ella se produce cuando se realizan actos de manera individualizada, así como situaciones desiguales consideradas de poca gravedad sufrida por las femeninas respecto de los varones. El citado autor, explica, que por esta situación son la damas quienes con mayor frecuencia pierden la vida en manos de los varones que generalmente tiene algún tipo de relación, traducido ello en la violencia de familia u otro tipo de violencia que contra la víctima se producen; es por ello, que el aconseja que se debe producir un cambio en la manera de pensar que es la mujer el sexo débil y por lo tanto el varón es más fuerte que ella, sino por el contrario que ambos son iguales (p, 62-63).

Los profesores españoles ASENSI-PÉREZ y DIEZ-JORRO (2016), al respecto indican que:

Es una clase de violencia que se produce en contra de las personas de sexo femenino tan sólo por tener esa condición, siendo consideradas por parte de sus victimarios como que no tienen derecho mínimos y que dicho

comportamiento trae consecuencias como producir un daño que puede ser de tipo físico, daño sexual o psicológico (p, 79).

Los citados autores, también refieren que en este campo de la violencia, las afectaciones a la parte física de la persona traen consecuencias psicológicas, precisándose que sólo puede darse una violencia de tipos psicológico, significando daños en la persona quien sufre estas conductas. Asimismo, agregan que, en la realidad se aprecia que las conductas agresivas inician en el hogar familiar con agresiones de carácter leve y va evolucionando de manera progresiva hasta llegar a conductas violentas fuertes, posteriores a la etapa de iniciada la convivencia amorosa (p, 80).

La violencia de género es aquella que según, el profesor Viza Ccalla (2016) es aquella que:

Se acepta que las conductas violentas infringidas a las personas de sexo femenino no encuentran límites en la convivencia doméstica, es decir en el campo privado, sino también en el plano público, llevando a señalar que esta problemática se enfoca en considerar a la mujer de manera desigual frente al varón; es decir se nota la diferencia por el género (p, 121-122).

2. LA VIOLENCIA DOMÉSTICA

Este tipo de violencia consiste en conductas violentas dentro del hogar familiar que puede darse en todo el territorio nacional, precisando que exista una falta de comunicación entre los miembros que conforman el hogar familiar, siendo también que para que esta violencia se produzca, existe una especie de discriminación a la víctima que la padece cuando se establecen reglas de superioridad y de consideración que alguien es inferior por su condición de tal,

conductas que según el autor citado, son aquellas que han sido realizadas por personas que han ido evolucionando en la etapa histórica de la vida humana, considerados como salvajes, o es decir conductas realizadas por civilizaciones atrasadas, y que no deberían reproducirse en la actualidad (LOAYZA JAVIER, 2016, p, 20-21).

Opinamos que la violencia de carácter doméstica es la que se realiza dentro del hogar familiar de manera indistinta la cual se presenta con actos agresivos o por conductas ofensivas y discriminadoras en contra de una persona de sexo femenino únicamente por tener dicha condición de ser mujer, por parte del varón que considera por su fuerza debe imponerse sobre ella.

3. CONCEPTO DE FEMINICIDIO

El término feminicidio deriva del inglés femicide, es decir, femicidio, siendo esta palabra de larga data, y en el año de 1801 se empleó para llamar a la persona que causó la muerte de otra pero de sexo femenino y en 1848 se incorporó a la legislación penal como un delito punible. Posteriormente, en el lenguaje castellano se ha preferido utilizar el término feminicidio para denominar a las conductas criminógenas que afectan la vida de la mujer (RUSSEL, Diana & HARMES, Roberta, 2006, p, 12).

En ese criterio de ideas, señala el profesor HUGO VIZCARDIO (2018) que el término empleado en otros países como:

En Costa Rica, Chile, Nicaragua, Argentina, Ecuador y Honduras se emplea la denominación de femicidio”, mientras que en Colombia, Panamá, México, República Dominicana y Perú se emplea el término “Feminicidio”. Por su parte,

en Guatemala, Bolivia, El Salvador, y Paraguay utilizan ambos términos (p, 113, t, 110).

La Organización de las Naciones Unidas (ONU) define al Femicidio como:

La muerte de las personas de sexo femenino como consecuencia de la aplicación de la violencia por el género de la persona es decir, sólo el considerado es del femenino producidas tanto en el campo privado como público, el mismo que no responde a momentos de la actualidad social, precisando que las víctimas no tienen un rango de edad establecido, sino que por el contrario puede ser cualquier persona del sexo femenino.

De la ley N° 30068 se infiere que, el delito en estudio puede producirse en diferentes situaciones, como es el caso de la violencia producida en el hogar cuando el conviviente, cónyuge u pareja o que haya dejado la convivencia con ellos, cuando el varón al considerarse superior a la víctima aplica su fuerza produciéndole daño incluso la muerte, configurándose de esta manera esta conducta delictiva.

El tema en estudio es uno de carácter pluriofensivo, ya que afecta, en un primer lugar, la vida de las víctimas que lo padecen de manera directa; y, en segundo lugar, a los familiares de esta (hijos, padres, nietos, sobrinos, etc.); la muerte de una persona de sexo femenino siempre constituye un delito producido de manera intencional, precisándose que la ejecución del feminicidio no admite acción involuntaria ya que como se dijo sólo es de carácter intencional; es decir se produce la acción con la intención de matar.

4. VINCULO DEL FEMENICIDIO CON LA VIOLENCIA FAMILIAR

Si bien con la dación de la ley que criminaliza específicamente el Femicidio se dio un gran paso, debemos señalar que esta medida no ataca la causa del problema. En realidad, el feminicidio tiene una relación inescindible con la violencia familiar, fenómeno que ha alcanzado cifras altísimas y con tendencia al crecimiento por razones de índoles cultural social y económica.

De las cifras señaladas sobre el feminicidio, un gran índice en los registros de las femeninas fallecidas había presentado una denuncia ante la Policía o ante la fiscalía de turno por violencia familiar, ya sea de tipo física, psicológica o sexual) en contra del posible autor, precisándose que, en algunos de ellos el señor fiscal decidió formalizar la denuncia, ya que un grupo de dichas denuncias solo se encontraban en proceso de investigación, otros fueron archivados, pero en un 50% se dictaron medidas de protección a favor de la víctima.

Todo ello demuestra que la muerte de las mujeres por su pareja no ocurre de una manera imprevista, sino que tiene como germen los casos de violencia doméstica, que se va acrecentando con el tiempo. Esta razón es suficiente para buscar mecanismos eficaces de cara a identificar los casos más graves en los que se presume una violencia extrema, que pueda llegar a quitarle la vida a su víctima. En tales escenarios por ejemplo, se deben potenciar los programas de asistencia a las víctimas, con un equipo multidisciplinario que efectúe un seguimiento del caso, de suerte que modere la violencia doméstica e impida que esta llegue a desencadenar en un feminicidio (CONTRERAS CUZCANO, 2018, t, 113, p, 66).

De otro lado, se tiene que el rol del varón en la sociedad y sobre todo en la relación de género varón /mujer, debe ser de manera coordinada y adecuada con el propósito de vivir en paz social y nada tiene que ver con arrancar la vida de las parejas, es decir de las mujeres; situación que es conocida tanto por el varón como la mujer, siendo que el primero sabe muy bien que no puede imprimir conductas violentas contra la segunda, así como tanto pretender imponer su fuerza y conseguir que él es quien domina en el hogar, situación que sólo se hacía en épocas antiguas y no en la actualidad y más aún que no se puede matar a su pareja, ya que al hacerlo estaría contraviniendo el ordenamiento jurídico, siendo por tal motivo en contra respuesta estatal hacerse merecedor de una pena (PACHECO MANDUJANO, 2016, p, 253).

En consecuencia, opinamos que el vínculo de la violencia familiar con el feminicidio es demasiado cercano, debido a que es en la familia o en el grado de afinidad donde un feminicidio se inicia con la violencia familiar, basta con encender la televisión para informarnos que una mujer ha sido muerta por manos de su cónyuge, conviviente, pareja o enamorado o ya no tenga relación alguna con ellos.

5. CLASES DE FEMENICIDIO

Para el profesor CONTRERAS CUZCANO (2018, p, 62, t, 113), se distinguen tres tipos de feminicidio:

5.1. Feminicidio Íntimo

Este tipo hace referencia en que la persona de género femenino se encontraba o tuvo una relación sentimental con su homicida, precisándose que no se limita a las relaciones conyugales, es decir que varón y mujer estén

casadas, sino también a otras relaciones como la convivencia, el enamoramiento incluso hasta parejas efímeras, y también se encuentran incluidos en este rubro el deceso de una dama en manos de un familiar como el propio padre, papá político, el hermano o el primo.

5.2. Femicidio no íntimo

Este tipo consagra que el asesinato de una mujer no fue producido por alguna de las personas señaladas en el apartado anterior, es decir; el autor no tiene una relación sentimental con la occisa, dentro de este rubro se encuentran incluidos los amigos, los vecinos, un desconocido que primero la agrada sexualmente y luego la asesina, el caso de la muerte de una trabajadora del sexo en manos de un cliente y en las situaciones producidas por la trata de blancas

Para HUGO VIZCARRA (2018), citando a RADFORD & RUSSELL:

Es el caso en el que no media algún tipo de relación sentimental o íntima con su víctima, no convive, ni son cónyuges, pero que el autor da muerte a la mujer; como sucede en los casos que el varón acaba con la vida de ella porque previamente lo había rechazado para mantener relaciones sexuales (p, 115, t, 110).

5.3. Femicidio por Conexión

Este tipo, se produce en los casos en que la persona femenina pierde la vida no de manera premeditada o intencional por parte del varón, sino que la pierde en circunstancias en que el hombre por matar a otra mujer logra herirla de muerte a la víctima; precisándose que en estos casos, casi siempre las víctimas son familiares directas con la mujer a la que se pretendía dar muerte,

como son la hermana, la madre, la sobrina, la tía, la abuela, en circunstancias que actuaron para evitar la muerte de ella.

Para HUGO VIZCARRA (2018), citando a RADFORD & RUSELL:

Se produce cuando no media relación alguna con el agente, quien mata a su víctima por constituir un estorbo o porque le impide continuar con los abusos sobre su verdadera víctima, estos casos, se producen contra femeninas que son familias o mantienen relaciones de amistad con la víctima abusada, que trataron de impedir la conducta violenta o que el agresor se venga contra ella (p, 115, t, 110).

La Defensoría del pueblo (2010), sostiene que el feminicidio intimo en nuestro país es el que mayor incidencia reporta, señalando que las imágenes que los medios de información comunican a la población, representan el desvalor total hacia la mujer y que justamente lo comenten personas que mantienen una relación de tipo familiar(HUGO VIZCARRA, 2018, p, 115, t, 110).

SUB CAPÍTULO II: TRATAMIENTO DEL FEMINICIDIO EN EL DISTRITO DE LAMBAYEQUE

1. EL TRATAMIENTO DEL FEMINICIDIO EN EL PERÚ

El Femicidio al desprenderse del delito de Parricidio colisiona con este, resulta una extracción del tipo penal del parricidio de forma anti técnica, representando una mutilación al objeto que protege, incluyendo también al delito de homicidio calificado, toda vez que, el artículo 108-B introducido, establece al feminicidio la conducta de quitarle la vida a una persona de sexo femenino sólo por tener esa condición; de esta manera se desmiembra típicamente al homicidio calificado creándose una condición que consideramos discriminatoria (HUGO VIZACARDO, t, 110, p, 107).

El tratamiento del feminicidio no ha debido tratarse con fines de satisfacer el pedido de la población en cuanto a endurecer o elevar las penas para este delito, sino su tratamiento debió dirigirse de acuerdo a los parámetros jurídicos tendientes a controlar, disminuir y erradicar dicho delito como a través de políticas de educación a largo plazo o campañas difusivas tendientes a frenar el feminicidio y su total rechazo.

El tratamiento del feminicidio en suelo patrio, es contemplado en el ordenamiento penal a través del Código Penal, así como de manera jurisprudencial su tratamiento ha sido abordado por la Corte Suprema de Justicia de la República.

1.1. En el Código Penal

El nuevo texto introducido mediante la Ley N° 30819, el tipo de feminicidio ha quedado redactado de tal manera que impone penas que van desde los

veinte años en contextos producidos como la violencia de familia, producto del acoso sexual, abuso de poder, actos discriminatorios contra ella; así mismo impone penas desde los treinta años, con conductas efectuadas dentro del contexto por la edad, es decir menor de dieciocho años y aquellas que se encuentren en etapa de ancianidad, las gestantes, en circunstancias de encontrarse bajo el cuidado del agente, en circunstancias que ha sido violada sexualmente, la víctimas sufre de alguna discapacidad; y finalmente también contempla la cadena perpetua cuando de los circunstancias señaladas concurren dos juntas o más

Las estadísticas en nuestro país nos dan una muestra del crecimiento alarmante de estos hechos de violencia. Conforme a los datos publicados por el Programa Nacional contra la Violencia Familiar y Sexual del ministerio de la Mujer y Poblaciones Vulnerables, se tiene que, en el período enero de 2009 a setiembre de 2017, se produjeron 1015 sobre el feminicidio de mujeres y al mes de agosto de 2018 ya han ocurrido 93 feminicidios.

Este fenómeno fue desagregado y establecido en su propio artículo del CP, siendo que en primer lugar estuvo regulado en el tipo del parricidio (art. 107°), mediante ley N° 29819, del veintisiete de diciembre del año 2011, luego ya se extrajo del artículo acotado y fue contemplado como delito independiente (art.108-B del CP), precisándose que desde que se dio su independización del delito de parricidio ha sufrido una serie de modificaciones por parte del poder legislativo, siendo que:

La primera modificatoria efectuada al acotado artículo (108-B del CP) se produjo a través de la Ley N° 30068, del dieciocho de julio del año

2013, siendo el fundamento de la reforma, el legislador manifiesta en su exposición de motivos que le compete al Perú recoger los estándares en el plano internacional que protegen los derechos humanos de las personas de sexo femenino, los mismos que se analizan en La Convención contra toda forma de discriminación hacia la mujer (CEDAW) y La Convención Interamericana para prevenir, sancionar y erradicar la violencia contra la mujer (Convención Belén Do Pará), en concordancia con ello indica el legislador que nuestro texto constitucional reconoce como derecho fundamental la vida, la integridad personal, así como el bienestar individual (artículo 2°); señalando también que ninguna persona debe ser sometida a conductas con violencia física, moral o psicológica, así como tampoco sometido a tortura o tratos crueles o inhumanos o infamantes (artículo 2.24.h) y menos perder la vida como producto de estas acciones.

Estos derechos, como también al de ser considerados iguales y sin discriminación de ninguna clase, se consideran fuentes para la valoración del género (expresión de ello fue la ley de igualdad tanto para varones como mujeres, Ley N° 28983). La declaración de motivos que orientó al legislador a modificar el tipo de Femicidio, cargada fundamentalmente de buenas intenciones o, en su caso, de fundamentos simbólicos, desde una perspectiva eminentemente técnico-jurista, que la modificación legislativa introdujo ciertas diferencias, bifurcando irrazonablemente el parricidio, resultando parcialmente despoblado y mutilado en su contenido típico; como en el caso de que es la mujer la que asesina a su cónyuge o conviviente o no lo fuere se enmarca

dentro del parricidio, caso contrario si lo hace el varón sería feminicidio (HUGO VIZCARDO, 2018, t, 110, p, 104-105).

La segunda se produjo con la Ley N° 30323, de fecha 07 de mayo del 2015. En esta modificatoria se adiciona al Feminicidio la pena acumulativa de inhabilitación correspondiente para ejercer la patria potestad, tutela o curatela, cuando existan hijos entre el agente asesino y la occisa

La tercera modificatoria se dio con el Dec. Leg. N° 1323, del seis de enero del año 2017; en el marco de una proclamada discusión por el Femenicidio, la violencia producida en el hogar y la de género. Se aprecia en el contexto de la norma modificada, que las principales innovaciones mayormente incidían en el ámbito de las circunstancias agravantes y en la consolidación de inhabilitar (art. 36°).

La última modificatoria se ha producido el 13 de julio del 2018 mediante la Ley N° 30819, mediante la cual se conserva en esencia su estructura, pero se amplía los márgenes de la penalidad, precisándose los efectos de la inhabilitación e introduciendo una nueva modalidad agravante, referida a la participación en estado etílico de 0.25 gramos-litro, u otras drogas.

De otro lado, se tiene que hay una seria interrogante, que nos parece apropiada traerla a colación que es precisamente la que explica el tratadista PACHECO MANDUJANO (2016) cuando se formula la siguiente interrogante: ¿Cómo se prueba que alguien produjo la muerte de una femenina por el solo hecho de ser mujer?, cuando se refiere al extremo del artículo en comento, precisa que es más fácil demostrar que una persona de color blanco asesine a una de color oscura, siendo el móvil la condición de raza si el agente

pertenece al KuKluxKlan, etc., pues bastaría demostrar su pertenencia a dicha organización, inclusive si se mata a un miembro de la comunidad gay, pero matar a una mujer por esa condición no resulta demostrable por la razón lógica (p, 240).

En consecuencia, continúa el autor citado que: hasta la actualidad no se sabe de la existencia de organizaciones civiles que comulguen con el machismo o de carácter religioso que difundan la conciencia en contra de las mujeres para que sean objeto de aplicarles una sentencia capital por el simple hecho de ser mujeres (p, 240)

Por nuestra parte, somos de opinión que en los procesos de feminicidio no existe un adecuado estudio sobre la realidad social y sobre todo del nivel de aplicación de la norma, es precisamente el problema que da cuenta el autor citado. Ahora bien, debemos señalar que la norma penal del feminicidio ha sido modificada, no teniendo en cuenta un estudio pormenorizado del tema, sino que ha sido modificado atendiendo el pedido o clamor popular en la creencia de que a mayor pena, o a mayor castigo por ello, este delito se reducirá o controlará, siendo que la misma realidad nos muestra que ello no ha conllevado a obtener buenos resultados para reducir los índices del feminicidio, sino por el contrario cada vez se van incrementados este tipo de hechos que resulta muy penoso informarse que una mujer es otra víctima del delito de feminicidio.

1.2. En la Corte Suprema de Justicia de la República

El problema lo tomó como tema de debate en el X Pleno Jurisdiccional, expidiendo el Acuerdo Plenario N° 001-2016(CJ-116, de fecha 17 de octubre

de 2017, cuyo asunto fue sobre el delito de feminicidio, exactamente en el fundamento jurídico 1, cuando indicó que la violencia que imprime un varón hacia una mujer es por su condición de tener dicha condición, originada en la desigualdad, discriminación y el deseo de imponerse del varón hacia las femeninas, indicando que ello no sólo se produce dentro del hogar familiar sino que es también parte de la sociedad en general

Comentando el Acuerdo Plenario citado, el profesor San Marquino HUGO VIZCARDO (2018) indica que la Corte Suprema establece los fundamentos políticos que orientan la tipificación del tema de estudio, taxativamente en los fundamentos jurídicos del 8 al 11. (p, 106-107, t, 110):(i) la idea de que el hombre es el dominante sobre la mujer proviene del patriarcado; (ii) las cifras registradas por estos hechos son de mucha gravedad, obligando a la respuesta inmediata de los poder públicos; (iii) Adopción de medidas estrictamente necesarias por parte del estado frente al asesinato de una persona de sexo femenino calificándolo de afectación a los derechos humanos; (iv) Su tipificación resulta ser una medida como respuesta a la lucha contra el feminicidio;

La Corte Suprema de la República sobre el Feminicidio mediante el recurso de Nulidad N° 2585-2013-Junin, lo define como:

El acto criminal contra las personas de sexo femenino, es decir basado en el género, precisando que el delito se configura sin mediar edad (menor de edad, joven, señora u anciana) ni rango económico, asimismo en los autores, ya que, pues puede ser el cónyuge, el conviviente, la pareja, o lo dejaron de serlo; es por ello que existen tipos de este acto criminal, siendo el feminicidio

íntimo, referido a la relación de intimidad que ha mantenido con el sujeto actor del delito; el no íntimo, el cual no tiene relación íntima; y, por conexión, la víctima muere en lugar de a quién iba dirigida la acción de asesinarla.

2. UN PROBLEMA DE SALUD MENTAL Y BIEN JURÍDICO

Es necesario tener en cuenta las motivaciones que señalan los feminicidas para cometer sus crímenes como son celos enfermizos, obsesión, cosificación de la mujer, rasgos patológicos en la personalidad, etc. Ello denota una alarmante deficiencia en cuanto al tratamiento de la salud mental de la población, que se refleja cuando ocurre la violencia dentro del hogar familiar. La falta de profesionales (psicólogos y psiquiatras) es clamorosa, pese a que estos son imprescindibles en las instituciones que brindan protección a las víctimas, así como en el objetivo de encontrar mecanismos que alivien los factores de violencia y eviten más muertes. Por otro lado, se deben masificar las campañas y tratamientos preventivos en todos los hechos donde inicia el germen de la violencia acotada. Es el Estado el que, a través de sus instituciones, debe potenciar sus programas de protección, tratamiento y terapias, necesarios para reducir las alarmantes cifras de violencia doméstica y feminicidio (CONTRERAS CUZCANO, 2018, t, 113, p, 66-67).

De otro lado, se tiene que la política utilizada para tipificarlo y ubicarlo en la ley es para proteger la vida de las mujeres por tener esa condición con relación a conductas violentas en el hogar que la norma refiere casuísticamente como “circunstancias feminicidas”. En tal sentido, se protege desde el plano constitucional el derecho a la vida (artículo 2.1°) y en igual sentido se pronuncia la Convención de Belém Do Pará, cuando expresa todas las personas de sexo

femenino tienen el derecho al respeto por su vida (artículo 4.a). La actual complejidad que muestra el tipo de Femicidio lo constituye en un tipo pluriofensivo que involucra una relación directa con la protección de la libertad personal, la humanidad, la libertad sexual o la integridad corporal (HUGO VIZCARDO, 2018, t, 110, p, 119).

La Corte Suprema en el Acuerdo Plenario N° 001-2016/CJ-116, en el fundamento treinta y nueve, a indicando que cuando se produce la muerte de una persona femenina, existen otras circunstancias previas a ello, como lo constituye el hecho de que la occisa haya estado embarazada, protegiéndose la vida del ser dentro del vientre materno, cuando la víctima haya sido violada o mutilada se protege la indemnidad sexual, integridad física, la libertad personal, etc. o la protección psicológica de los menores de edad, hijos de la occisa, es por ello que se considera como pluriofensivo.

Por otro lado, coincidimos con el profesor nacional PACHECO MANDUJANO (2016), cuando refiere que sea un buen empleo del feminicidio en el país por parte de los operadores de derecho, a través de: (i) estableciendo la igualdad entre el varón y mujer, discerniendo que no es factible por parte del varón imponer su fuerza sobre la mujer, discriminarla ni mucho menos producirle daño hasta producirle la muerte por el simple hecho de ser mujer; (ii) los juzgadores deben tener una adecuada capacitación sobre el tema para aplicar ejemplarmente las penas con la finalidad preventiva que no se vuelva a repetir las conductas homicidas contra la mujer (p, 254-255).

En conclusión, opinamos que el delito de feminicidio también es un problema de salud mental en cuanto a que los agentes que lo cometen viven en una

sociedad cargada de problemas y falta de salud mental, basta con decir que la educación nacional es pésima en comparación con otros paises de sur América, agregado a ello que jurídicamente este delito no encuentra un adecuado tratamiento porque sólo se satisface a la población, sobre incrementar las penas, como si ello fuera la única solución, y no se hace un estudio pormenorizado de los agentes que cometen el delito de feminicidio, o efectuar políticas educativas a largo plazo y de corto plazo para concientizar a la población , sobre todo dirigido a los varones que se debe respetar a las mujeres y brindarles un buen trato, rechazando toda forma de maltrato y mucho menos atentar contra su vida.

3. EL FEMENICIDIO EN LA LEGISLACIÓN COMPARADA

En el ámbito comparado podemos anotar que ya existen países que han incluido en su sistemática punitiva la circunstancia feminicida, sea de manera directa o indirecta. El feminicidio ha sido legislado progresivamente en varios países latinoamericanos, en los que se asocia la violencia feminicida a la violencia de género, teniéndose como factores comunes las relaciones de poder, la discriminación y la desigualdad.

3.1. En Costa Rica

Este país ha sido el primero en ingresar a su seño legal penal como delito al feminicidio, mediante una legislación especial ingresada por Ley N° 8589, del 30 de mayo del año 2007, referida a las penas que se deben imponer por violencia contra la mujer, se tipificó tal conducta con el siguiente texto, la pena oscila entre 20 a 35 años para el autor que produzca la muerte de una

persona de sexo femenino que hayan sido cónyuges, bajo los lazos de la unión de hecho.

En su marco general, dicha legislación tiene el propósito de resguardar el derecho a la vida de la mujer, así como rechazar y sancionar toda conducta violenta contra ella, y muy en especial cuando es producida en una relación matrimonial o de convivencia.

3.2. En Chile

El Femicidio en el país vecino de Chile se incorporó en su legislación en el año 2010, mediante Ley N° 20480, art. 390° de su CP, el cual tipifica el delito, indicando que la persona al tener plenamente conocimiento que mantiene algún tipo de relación produce la muerte de su cónyuge, conviviente, hija, madre o cualquier ascendiente o descendiente será condenado con cadena perpetua, precisando que cuando el crimen haya sido cometido por las primeras personas indicadas será denominado como feminicidio.

Al respecto, somos de opinión que este delito se encuentra regulado dentro del parricidio, contenido dentro del art. 390° de Código Penal chileno, con la precisión que cuando el autor (esposo o conviviente) produce la muerte de la mujer recibe la denominación de Femicidio.

3.3. En Guatemala

En este país se encuentra regulado en la Ley contra el Femicidio y otras formas de violencia contra la mujer, mediante la cual se protege principalmente el derecho a la vida de ella y otros derechos referidos a su

dignidad como tal, libertad personal, indemnidad sexual, así como la igualdad contra las conductas violentas que atenten contra los derechos mencionados

En otras palabras, la legislación penal Guatemalteca busca garantizar una vida libre de actos violentos que atenten contra los derechos de la mujer, así como erradicar dichas conductas en todas sus formas, ya sea en el plano privado o intrafamiliar, así como en el plano público. Asimismo, proporciona una definición de este delito (artículo 2.f de la ley), señalando que es la muerte de la mujer por condiciones de género producida por el hombre, cuando el segundo impone sus condiciones desiguales contra la primera, precisando que (artículo 2.g de la ley) el poder o fuerza aplicado son formas de establecer un control y de discriminación hacia la persona más débil

Este delito recibe una pena de 25 años cuando el varón mata a la mujer por condiciones de superioridad del primero frente a la segunda, en situaciones como obligar a restablecer una relación sentimental, relaciones familiares, reiterada violencia, empleando armas, violaciones sexuales, misoginia, ante la vista de los menores de edad (hijos) (art 6° de la ley).

3.4. En México

En este país, esta conducta violenta se encuentra regulado en el art 325°, de su CP Federal, la norma se encuentra establecida con el propósito de hacerle frente para erradicar la violencia a las femeninas y toda conducta que contravenga el normal desarrollo de la personalidad, sin discriminación de ninguna clase; asimismo, para evitar cualquier acto de violación sexual tanto en el plano privado como público entre otras conductas que conlleven a la eliminación de la mujer

El artículo en comento reguló el delito materia de análisis, cuando concurren conductas que afectan o dañan a la víctima, regulando como violencia sexual, las lesiones o mutilaciones, violencia dentro del hogar conyugal, convivencia de pareja, relaciones sentimentales, amenazas sobre la conducta delictiva, privarla de su libertad personal, exponer en lugar público el cuerpo de la víctima.

Finalmente, se debe agregar que de esta norma se desprende que si no se llega a determinar plenamente que la conducta sea establecida como feminicidio, debe procederse a subsumirse dentro del tipo penal denominado homicidio.

4. EL FEMINICIDIO EN EL DISTRITO JUDICIAL DE LAMBAYEQUE

El delito de feminicidio tiene un tratamiento especial, siendo que en el Distrito Judicial de Lambayeque no es la excepción, en este sentido se precisa que el feminicidio es un delito que también se ha producido, registrándose un total de diecinueve incidencias.

De la revisión de los expedientes indicados en el capítulo III de la investigación, en lo que respecta al punto 3.1.2, sobre la discusión de los resultados, se determina que las trece sentencias emitidas sobre el feminicidio se impone atendiendo a los hechos y las normas del delito, sin analizar debidamente el perfil psiquiátrico o psicológico del autor de dicho delito.

SUB CAPÍTULO III: PERICIA PSICOLÓGICA Y PSIQUIÁTRICA

1. LOS HECHOS

1.1. Concepto

El Código Adjetivo penal en su art.156.1° establece que hechos deben ser objeto de prueba o que reciban la acreditación de otros medios probatorios que establece los artículos 157.1° y 393.3 c) del citado cuerpo procesal.

De donde se tiene que, el hecho resulta ser una palabra que denota ambigüedad, explicando que implica a todo lo que existe en la realidad, los mismos que pueden ser de dos tipos, el primero en referencia a los eventos y los segundos a los objetos, precisando que en la parte jurídica sólo se toman en consideración a los eventos (GONZÁLEZ LAGIER, 2005, p, 20).

Al respecto, señala el profesor TALAVERA ELGUERA (2017) que:

La prueba es utilizada por las partes procesales con la finalidad de llegar a la verdad de los hechos para que genere convicción en el juzgador y pueda emitir una decisión final adecuada y fundada en derecho. Por su parte, el Código adjetivo penal, señala que el hecho a ser demostrado con las pruebas contundentes se presenta al juzgador por las partes procesales, precisando que el hecho constituye una afirmación mediante el cual ha sido probado dentro de un debido proceso (p, 67).

Por nuestra parte, somos de opinión que el hecho es un suceso producido en la realidad con relevancia jurídica, que muestra lo que en realidad ha sucedido.

1.2. Clases

Existe una clasificación de los hechos en el derecho que nos proporciona el profesor GONZÁLES LAGIER (2005, p, 70-71):

1. Hechos Físicos

Los cuales están en relación con la voluntad y son de dos tipos: Los independientes, siendo comprendidos dentro de ellos los estados de las cosas, los actos involuntarios o sucesos; y los segundos, los dependientes comprenden acciones realizadas con intención del sujeto de realizarlo, acciones no ejecutadas con intención, omisiones también realizadas con intención y sin ella

2. Hechos psicológicos

El autor explica que en este rubro se encuentran los estados mentales y acciones mentales, precisando que dentro de las primeras se enmarcan los deseos, las intenciones, las creencias y las emociones; mientras que en las segundas están comprendidos por ejemplo los cálculos mentales.

3. Relaciones de causalidad

Por ejemplo, beber alcohol en la creencia que es agua y producto de ello la persona se intoxica

2. LA PRUEBA PERICIAL

2.1. Concepto

La prueba pericial, llamada comúnmente la reina de las pruebas, y la sindicación de la víctima respecto de la ocurrencia del suceso delictivo, deben ser respetuosas de las normas procesales, coherentes y conducentes, entre otras características, para lograr eficacia probatoria en el proceso. La pericia o prueba pericial constituye una importante herramienta cuando se requiera del

apoyo de la ciencia, técnica o artística de un experto quien, gracias a sus conocimientos específicos y luego de formular su dictamen, ayudará a formar la convicción del órgano jurisdiccional acerca del caso.

Usualmente, se asume que el juez no tiene, ni está obligado a detentar, conocimientos específicos sobre otras disciplinas, artes, técnicas u oficios que requieren estudios especializados o una amplia experiencia en el ejercicio práctico, dado que sólo es, en teoría, un experto en derecho. Por ello requiere del concurso de diferentes expertos, por ejemplo, cultores de la criminalística en sus diversas áreas de actuación pericial, pues dicha disciplina permite aplicar el contenido y métodos de distintas áreas de conocimiento en busca de una adecuada exposición de los hechos, pudiendo conferir la condición de que son pruebas a simples indicios. Constituyendo un hecho de carácter innegable que la referida disciplina precisa al derecho y en especial al Derecho Penal, que con dichos datos permiten aclarar las posibles dudas que se encuentren dentro del proceso (CCAZA ZAPANA, 2019, t, 115, p, 40).

En este ámbito específico, la jurisprudencia y la doctrina jurídica han referido que para que opere la condena del procesado deben de aparecer ciertos presupuestos en el recojo y el tipo de prueba a valorarse por los colegiados. Y es aquí donde surge una controversia: ¿existen pruebas que tienen mayor eficacia o peso probatorio? Y de ser así, ¿cuáles son estas y qué requisitos deben reunir para ser eficaces o conducentes a los fines del proceso, a efectos de vencer la presunción a ser inocente y al in dubio pro reo? Es labor de los magistrados del poder Judicial emitir sentencias fundamentadas en pruebas objetivas, que decanten de estas la eficacia

probatoria necesaria para vencer la presunción a ser considerado inocente y el in dubio pro reo; pruebas que deben ser valoradas coherentemente con el principio de la libre valoración y sobre la base de las máximas de la experiencia, las reglas de la lógica y el íntimo estado subjetivo y psicológico de estar en posesión de certeza.

En consecuencia, compartimos la opinión del profesor de la universidad Continental (filial Arequipa) CCAZA ZAPANA (2019), cuando refiere que:

No en pocos delitos es necesaria la presencia de expertos en la materia a efectos de que realicen exámenes y análisis especiales que arrojen elementos de juicio que les permitan a los fiscales y jueces comprender la naturaleza de una asunto que no es susceptible de ser entendido mediante la utilización de solo sus facultades cognitivas y sensoriales, pues no se les puede exigir el conocimiento pleno de todas las materias del saber científico (t, 115, p, 43).

2.2. La pericia criminalística-forense

La criminalística era considerada en el pasado por la doctrina como una disciplina auxiliar del Derecho penal. Actualmente, se la considera una pieza fundamental del procedimiento penal, de cara a la explicación y entendimiento de los hechos, y que brinda información veraz y objetiva.

La criminalística se ocupa de estudiar, verificar, examinar y analizar vestigios indicios y evidencias dejadas por el presunto autor del delito o un sujeto totalmente ajeno a él, para identificar a los sujetos que resulten partícipes del hecho que se investiga. Los encargados de practicar las pericias médico legales, psicológicas y psiquiátricas, biológicas, toxicológicas,

antropológicas, ingenieriles, de identificación, entre otras, son el Instituto de Medicina Legal y la PNP por medio de la Dirección de Criminalística, División de Laboratorio Central en los Departamentos de Medicina Forense (CCAZA ZAPANA, 2019, t, 115, p, 43).

Finalmente, se debe agregar que la existencia de pruebas periciales indicativas de culpabilidad del acusado, aunadas a una declaración de la víctima coherente y consistente crea en el juzgador una convicción positiva que lo conduce en todos los casos a condenar al acusado.

2.3. Las reglas sobre la valoración de la prueba

Al respecto, señala CCAZA ZAPANA (2019, t, 115, p, 47-48) el juzgador tiene que atender a las siguientes reglas:

- a. La valoración probatoria se realiza teniendo en cuenta el empleo de la razón, descartándose toda posibilidad de que se puede emitir pronunciamiento sólo por tener una corazonada o en creencias divinas o incluso que sepa la verdad porque ella debe estar demostrada en el proceso penal.
- b. Aborda el análisis de manera individual de cada medio de prueba, indicando finalmente sus conclusiones; así como también, de manera conjunta extrayendo finalmente el acerbo de las pruebas.
- c. Este análisis debe permitir realizar inferencias que vengan de lo que se conoce hacia lo que aún no se conoce, efectuado un examen de credibilidad sobre las pruebas que constituyen tanto los testigos como la prueba indiciaria para demostrar la responsabilidad de la persona o personas que cometieron la conducta criminal.

d. La resolución judicial debe demostrar a través del razonamiento lógico la conclusión a la que se arriba de manera interna y externa; precisando que el valor efectuado al conjunto de pruebas debe ser manera lógica y aplicación de la razón

3. EVALUACIÓN FORENSE

3.1. Los Dictámenes Periciales

Estos son documentos que contienen el informe emitido por parte del experto en el tema o denominado perito judicial. En ese sentido, expresan los profesores ASENSI-PÉREZ y DIEZ-JORRO (2016) que:

El informe que emite el perito del área psicológica, constituye un elemento de prueba fundamental porque muchas veces depende de este informe para absolver o condenar a una persona que se le atribuye una conducta ilícita, sobre todo en los procesos en los que la mujer es la víctima por la violencia sufrida por el presunto autor. Agrega el referido autor que dichos informes periciales son muy útiles en cuanto a determinar el perfil psicológico tanto de la víctima como del autor ya que se encuentra basado por fundamentos científicos que validan su contenido, permitiendo dar una total luz y claridad a los juzgadores que deben emitir resoluciones judiciales fundadas en derecho (p, 77).

Así también, precisa el autor en comentario que, los dictámenes periciales contienen la información que es de relevancia importante para solucionar o esclarecer los hechos materia de análisis sobre la violencia que ha sufrido la víctima, su contenido del dictamen informa que la víctima ha sufrido realmente de la violencia atribuida al agresor o por otro lado aclara que no y así mismo

señala las conclusiones a las que arriba, asimismo dicta sus recomendaciones para evitar que nuevamente sea víctima de las conductas de violencia producida en la familia (p, 77).

Por su parte, los tratadistas AMOR, ECHEBURÚA y CARRASCO (2016), sobre los informes periciales señalan que estos:

Tienen como objetivo valorar el daño psicológico que ha sufrido la víctima de conductas agresivas que muchas veces resultan ser traumáticas, determinado la validez de los testimonios tanto de las víctimas como de los presuntos autores; señalando que estas evaluaciones psicológicas unas veces sirven para demostrar la ejecución del acto delictivo y otras veces para determinar la reparación del daño ocasionado (p, 65).

Los citados autores señalan que los informes de los peritos judiciales deben contener lo siguiente: Los niveles que la víctima se adapta a la agresión posterior a ella, así como antes de sufrirla, sobre todo en el aspecto emocional, familiar, social o laboral, etc., asimismo como evoluciona su reacción frente al suceso violento, identificando el nexo causal, el pronóstico que se hace sobre la víctima de su evolución para el futuro.

Pero no todos los informes son emitidos cuando hay resultados positivos de la víctima, sino también cuando hay resultados negativos como los producidos por el mal funcionamiento de las emociones psicológicas de ella, siendo que ello puede darse de dos formas, siendo la primera, referido a los problemas sufridos de la conducta violenta que forman parte de la victimización; y, la segunda, referido al perfil en que se encuentra la víctima potenciado por la conducta agresiva.

Finalmente, dentro de otros problemas que pueden presentarse en la evaluación psicológica es que las víctimas mientan en sus declaraciones y no permitan que se produzca una correcta evaluación, emitiéndose un dictamen pericial no con datos exactos.

3.2. Validez del testimonio y simulación

En esta parte, el informe de los peritos sobre la evaluación de las testimoniales brindadas por las personas sometidas a dicha evaluación suelen ser requeridos en su validez, especialmente en casos sobre violación o agresiones sexuales; es pues que, el testimonio no debe estar simulado sino que debe ser realmente cierto, generando credibilidad de lo manifestado por la víctima (AMOR, ECHEBURÚA y CARRASCO, 2016, p, 66).

El informe emitido por el perito judicial encargado de la evaluación psicológica es considerado adecuado cuando valida un testimonio que también es sometido a ser verosímil de los hechos narrados contenidos en el informe, y redactado por la víctima de tal manera que lo vuelve a repetir vuelve a narrar coherentemente los hechos, asimismo son corroborados de manera objetiva, no muestra ambigüedades ni mucho menos se contradice en su redacción, precisándose que cuando se demuestra ello puede ser por múltiples factores como el deseo de venganza que conlleva a que un testimonio sea equivocado, es decir, redactado en el área policial y de otra manera en el trámite del proceso.

El perito psicólogo utiliza cuatro elementos o situaciones para la evaluación de la víctima que ha sufrido el daño en el área emocional o psicológica, siendo estas: (i) que la conducta violenta produzca un trauma realmente grave

en la víctima, (ii) los antecedentes psicológicos de la víctima anterior a la conducta violenta; (iii) La evaluación clínica de la víctima en la actualidad; y, (iv) el comportamiento psicológico actual de la agraviada, verificando si esta ha sufrido algún deterioro.

3.3. Características de la pericia en el feminicidio

El informe del peritaje en los casos de feminicidio, señala el profesor ESPINOZA DE LOS MONTEROS SARMIENTO (2012) se tiene que tener presente lo siguiente:

1. Objeto de la peritación, donde se detalle de manera clara lo que se va a resolver y juzgado solicitante exponiendo el porqué se realiza tal peritaje.
2. Identificación de los sujetos evaluados:
 - Nombre, DNI, lugar donde radica, situación laboral, donde nació, estado civil, la religión que profesa, nivel de estudios que ostenta
 - Antecedentes psicológicos o psiquiátricos de los sujetos a quienes se les atribuye el hecho delictivo; así como también los antecedentes de cada individuo sometido al peritaje psicológico con la finalidad de esclarecer los hechos;
 - Contiene la narración adecuada y coherente de los hechos producidos; asimismo, la evaluación mental de los afectados o de los imputados;
 - Los resultados arribados de la evaluación psicológica o de la entrevista mantenida;
 - Discusión, en base a la información obtenida de la pericia practicada al imputado en el delito de feminicidio.

- Se brindan las conclusiones arribadas por parte del perito y se proponen las recomendaciones pertinentes.

En los procesos de feminicidio se emplea la autopsia psicológica para obtener información y en el esclarecimiento de muertes dudosas y sospechosas, a través de ella se reconstruye las características de la occisa, miedos, conflictos, etc.

Estos feminicidios son conductas violentas imprimidas a una mujer en la cual es víctima por el hecho de ser precisamente mujer, producto generalmente de la violencia de género. Estos profesionales también intervienen en la evaluación por medio de un peritaje psicológico que se le realiza en estos casos a los victimarios en caso de que se crea pertinente para el proceso legal, así mismo para la defensa de la persona supuestamente culpable en casos de femicidio, a igual manera se aplica la autopsia psicológica para la investigación de las muertes equivocadas envueltas en este tipo de casos.

4. EL EXAMEN PSICOLÓGICO

4.1. Concepto

La psicología forense se aboca a establecer el grado de capacidad mental, volitiva y conductual de los individuos y a evaluar la presencia de trastornos, psicopatológicos en los sujetos (víctimas, inculpados, sospechosos, testigos).

El examen psicológico forense normalmente abarca la exploración del área psíquica de la persona, empleando sus antecedentes psicológicos y con el apoyo de test psicométricos diversos. Se utiliza para descartar psicopatologías de la personalidad, para realizar pruebas de inteligencia y

personalidad, o determinar los daños psicológicos sufridos por la víctima. Para la psicología, el estudio de las secuelas psicológicas en la víctima, representa una finalidad social importantísima que pretende contribuir a su recuperación psíquica. Asimismo, la psicología de la victimización aporta conocimientos útiles para valorar adecuadamente el daño psicológico o moral en quien lo padece a los efectos de la cuantificación de la reparación civil.

4.2. En los casos de Femicidio

En los casos de femicidio el examen psicológico examina a la occisa o a la agraviada en su figura de tentativa y a los familiares de ella, para fortalecer el aspecto emocional de ellos y puedan lograr superar el acto criminal producido. Es por ello que se, se recomienda recibir terapias de manera individual o grupal con la finalidad de superar el daño sufrido y a los familiares superar la muerte de sus ser querido, ya sea madre, hija abuela, nieta u otra.

En los delitos de femicidio se recomienda generalmente un tratamiento psicológico, descubriendo sus antecedentes psicológicos tanto de la víctima que lo padece y de quien lo realiza.

De otro lado, se debe precisar algunos indicadores de violencia familiar que terminan muchas veces en femicidio, así tenemos:

a. Indicadores en la pareja: como por ejemplo, demasiada preocupación por ella, comportamiento despectivo, no le da importancia a su pareja femenina, no le importan sus afecciones, le propina insultos, humillaciones, no le da un valor apropiado frente a los hijos, no respeta la opinión de la mujer, le hace comparaciones despectivas, pretende ser superior e imponerse por la fuerza frente a la mujer, no autoriza que pueda realizar

- trabajos laborales fuera del hogar o que tenga amigos del sexo masculino e incluso que no tenga algún tipo de relación social, es sumamente celoso,
- b. Indicadores físicos. Como por ejemplo: Mantenga dolores en el tórax o el pecho, enfermedades intestinales o estomacales, algunos huesos rotos o fracturados, heridas producidas por objetos punzo cortantes o punzo penetrantes producidas por armas de fuego o quemaduras o accidentes, etc.
 - c. Indicadores Psicológicos: ansiedades, cuadros depresivos graves o leves, sensación de inseguridad, de miedo, se siente confundida y que no la comprende, etc.
 - d. Indicadores en la mujer: Es tímida, esquiva su mirada, se siente avergonzada, sentimientos de culpabilidad, se siente angustiada, triste, tendencia a la infravaloración, baja autoestima, agotamiento físico y psíquico, alto grado de tolerancia al maltrato psicológico, se mantiene sometida por su pareja o por parte del agresor, reproduce conductas aprendidas en su familia y se identifica.

5. LA PSIQUIATRÍA FORENSE

5.1. Concepto

La psiquiatría forense es la parte médica de la ciencia de la psiquiatría y los aplica en la práctica del derecho, estudiando al sujeto psíquicamente enfermo y patológico, principalmente. La pericia de este tipo es requerida cuando se tiene alguna sospecha de que el agresor sufre de algún estado psicológico que pueda causar daños a otra persona y que no se encuentre dentro de sus facultades normales, es decir puede estar loco, precisando que este tipo de

evaluación permite establecer su incriminación en el acto delictivo o aclarar la psicodinámica de su acción. El perfil psiquiátrico del agente que comete el delito de feminicidio es aquel que con frecuencia presentan traumas y padecen de enfermedades psicológicas que no puede controlar, lo cual permitirá establecer si es responsable o no del delito de feminicidio.

5.2. Tipología de feminicida

El profesor español AGUILAR-RUIZ, citando al psicólogo KERRY (2001), quien realizó un estudio entre personas que hayan cometido este delito y en quienes no lo han realizado, hallando perfiles diferentes.

Un aparte de ellos, se mostraron que pueden controlarse, rechazo a la sociedad, celosos, posesivos, con antecedentes de efectuar violencia contra la mujer, a los que el autor los denominó como los sujetos alfa; y, otra grupo de los evaluados a los que denominó sujetos beta, que se caracterizaron por ser sobre controlados, con un historial de haber promovido conductas violentas contra la persona femenina, les resulta difícil relacionarse en sociedad, estados fuertes depresivos, de ansiedad, incluso comportamiento suicidas.

El citado autor, refiere que el psicólogo KIVISTO (2015), clasifica hasta cuatro tipos de sujetos feminicidas: (i) el enfermo mental, caracterizado porque la persona sufre de trastornos mentales y psicopáticas, (ii) los suficientemente controlados, con posibles actos de suicidarse después de cometer el crimen; (iii) Los hombres violentos, con dominio de las conductas antisociales; y, (iv) los sobre controlados, que muestran dependencia con

antecedentes escasos de haber tenido conductas violentistas contra la víctima del feminicidio.

6. DAÑO PSICOLÓGICO

Este tipo de daño se encuentra referido a las lesiones psíquicas derivadas de una conducta delictual de contenido violento, así como también, las secuelas generadas que afectan tanto en la vida familiar como ante la sociedad.

Los profesores AMOR, ECHEBURÚA y CARRASCO (2016), sobre el tema, refiere que presenta tres etapas: (i) reacción de sobrecogimiento, se encuentra un tanto obnubilado mentalmente, incrédulo, pensamiento lento; (ii) una vez llegado a la etapa anterior, se pasa a una fase de shock, estados de ánimo de carácter dramático confundidos con aquellos que muestran una personalidad abatida, muestra tener rabia, mucho dolor, sentimientos de culpabilidad, etc.; y, (iii) Existencia de manera constante e intensiva de revivir la conducta de manera temporal o de carácter permanente, que al apreciar un objeto o alguna imagen o una actividad o fiesta o evento le llega a cabeza el recuerdo constante. Todas estas etapas se caracterizan por ser momentos en que la persona que sufre el daño se tornan vivenciales, es decir se pasa por cada una de ellas, precisándose que no todos, sino que la mayoría no puede superarlos, le produce muchas secuelas que la mantienen muy afectada (p, 43-44).

En consecuencia, somos de opinión que el daño psicológico son las lesiones psíquicas que padece la víctima por el daño producido por un delito, precisándose que en el grado de tentativa del feminicidio se aprecia el daño directamente en la víctima o familiares, y cuando el feminicidio se ha

concretado, es decir la muerte de la mujer en manos del feminicida los daños psicológicos lo padecen los familiares.

7. DECLARACIÓN Y EXAMEN DEL IMPUTADO

7.1. La Declaración del imputado

Constituye un medio para la defensa material del mismo imputado pero también puede contener una confesión, siempre que se cumpla con los presupuestos exigidos por la ley procesal. No toda declaración del imputado puede contener una confesión, pero sí toda confesión debe estar contenida dentro de una declaración formal del imputado o acusado, según se trate de la fase o etapa del proceso penal. Esta distinción es sumamente importante para nuestro ordenamiento jurídico.

Al respecto, señala el profesor TALAVERA ELGUERA(2017)

El sujeto a quien se le imputa haber cometido una conducta delictiva tiene el derecho a brindar su declaración así como requerir que se amplíe la misma, con el propósito de defenderse adecuadamente y dar una respuesta sobre los hechos que le son atribuidos en todas las etapas del proceso (artículo 86° del CPP). El código establece que la declaración del investigado o procesado constituye un mecanismo o medio de defensa con el que cuenta el mismo. Antes bien, emplea la frase “responder a los cargos formulados en su contra”, lo cual significa el básico mecanismo de defensa material, antes que una toma de conocimiento (p, 259).

Para la eficacia procesal de la declaración del imputado existen un conjunto de condiciones o requisitos que deben ser observados por el fiscal o el juez, más aun cuando contienen una confesión, que obviamente será usado en

contra del procesado. Tales condiciones o requisitos se encuentran previstos en el Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos, la Convención Americana sobre Derechos Humanos, la Constitución política peruana, el Código Procesal Penal y en la Jurisprudencia vinculante del Tribunal Constitucional y de la Corte Suprema.

Finalmente, se tiene que el artículo 88° del CPP precisa el contenido de la declaración del investigado o procesado, iniciando siempre con sus generales de ley, luego con la relación personal de amistad o enemistad con el agresor, luego con la redacción de los hechos que le han sido atribuidos, tanto en la investigación preliminar por parte de los efectivos policiales, luego en la etapa preparatoria ante el fiscal de la investigación y luego en la etapa de juzgamiento ante el juez penal, todo ello permitirá generar certeza y convicción en él y valiéndose de otros medios probatorios emitirá la sentencia que permitan fundamentar tanto la absolución o la ,condena del imputado de la conducta criminal.

7.2. El examen del acusado

El investigado de una conducta delictiva, cuando se encuentre dentro de un proceso penal, el juzgador le comunicará el derecho de declarar o reservarse ello, precisando que en cualquier momento puede solicitarlo al juzgador para que pueda ser escuchado sobre la conducta que se le atribuye, y no puede dejarse de lado su derecho a la defensa y a la presencia de su abogado patrocinador en la audiencia correspondiente.

Luego, si el acusado se niega a rendir su declaración en la etapa de juzgamiento, el juzgador debe advertirle que si no quiere declarara se tomará

en cuenta las declaraciones efectuadas en la etapa preliminar y que pese a que no declare el proceso mantiene su curso establecido por ley hasta emitir la sentencia.

El profesor TALAVERA ELGUERA (2017), indica que conforme al artículo 376.2° del CPP, el examen sobre el interrogatorio al acusado se debe llevar conforma ley, siendo que: (i) debe explicar el caso y redacción coherente sobre él; (ii) aclaración sobre los hechos atribuidos; (iii) responder preguntas claras, directas, útiles y que contribuyan al esclarecimiento de los hechos; (iv) por el contrario, no se admiten preguntas repetidas, capciosas, impertinentes y que no tengan nada que ver con los hechos (p, 135-136):

7.3. Personalidad de los hombres violentos

Los sujetos violentos que imprimen conductas de ese mismo carácter puede ser cualquier varón no importando raza, religión, edad, entre otros, presentando características como: No se siente que tenga valor y no puede salir exitoso ante situaciones complejas; trata de ejercer control sobre otras personas; conllevando también a manipular, no puede controlarse emocionalmente, motivo por el cual parece una bomba de tiempo que estalla frente a situaciones que no satisfacen sus expectativas, las conductas realizadas con violencia no las asume sino que culpa a otra persona de dichos actos y con ello muestra cierta inseguridad, estableciendo que su conducta es superior por ser varón frente a la mujer.

SUB CAPÍTULO IV: DETERMINACIÓN DE LAS PENAS EN EL PERÚ

1. ANTECEDENTES

Las penas como se puede apreciar de los libros escritos por autores tanto nacionales como internacionales, se desprende que las penas no son de reciente data, sino que incluso están se remontan desde la antigüedad, es decir desde los propios orígenes de la humanidad cuando una personaba causaba daño a otro se le imponía un castigo, luego con el Código de Hammurabi se puede comprobar que las penas se aplicaban con el famosa y ya clásica expresión: “ojo por ojo, diente por diente, pie por pie, mano por mano”.

Lo expresado, ocurrió en el mundo antiguo, pero también las penas estuvieron presentes en las culturas peruanas y plasmadas en el imperio incaico que se reflejaban en el incumplimiento del trabajo de la mita, minka, ayllu, entre otros, la valoración de las cosas de los nobles y serle fiel al Inca, con castigos muy drásticos, como por ejemplo se ordenaba el aniquilamiento cuando se demostraba la rebelión, la sodomía, atentado contra el inca o alguno de sus familiares, violación a las vírgenes del sol, también se aplicaron las penas como la muerte por ahogo y la expulsión de la sociedad.

Como es de público conocimiento, en el imperio incaico imperó la pena de muerte para los casos de crímenes de muerte, mantener relaciones extramatrimoniales, desertar en la guerra, efectuar algún tipo de violación, descubrirse un cobarde, incluso utilizar la lana que servía para realizar la vestimenta del Inca, incluso hasta ser quemado vivo. Asimismo, se aplicó la pena de enterrar vivo a una persona cuando utilizaban la mascaipacha a

criterio voluntario sin ningún permiso para ello de parte de la autoridad correspondiente, otra pena era que te podrían desollar vivo cuando se comprobada la traición, empleaban el ahorcamiento para los ladrones o los adúlteros y homicidas, la muerte a pedradas a los que violaban a las doncellas, descuartizaban a los rebeldes; les quebraban las piernas a los chasquis que no realizaban sus labores, otras penas como comer ají hasta morir asfixiado, se cortaba la mano a quien se excedía en imprimir un castigo, de manera conjunta se aplicaban castigos a la población que se rebelada contra el orden inca; aplicaban azotes a los que por primera vez cometían robo.

Posteriormente, las penas se plasman en nuestro Código Penal en donde conocemos que las penas se dividen hasta en cuatro clases (materia de análisis en los siguientes apartados de la investigación), asimismo se contempla la pena capital o de muerte dentro del art. 140° de la Carta Magna, pero en dos casos extraordinarios como en el caso de terrorismo y en el caso de traición a la patria en época de guerra. Por otro lado, las penas que privan de la libertad ambulatoria o libertad de tránsito o libertad personal son ejecutadas por el INPE- Instituto nacional Penitenciario, las mismas que se realizan, cuando son de carácter efectiva, dentro de las cárceles peruanas.

2. CONCEPTO DE PENA

Acerca de esto se ha discutido en demasía y se han brindado infinidad de conceptos, así como también es de público conocimiento que el término pena tiene como sinónimo al de castigo, que implica el sufrimiento o dolor hacia una

persona porque ha transgredido una norma establecida en el ordenamiento jurídico.

Ahora bien, del término pena se concluye que al ser un castigo este debe ser porque se violó una norma pero de carácter penal, consecuentemente no aplica al ámbito civil. En ese sentido, el profesor nacional PEÑA CABRERA, señala que del término pena se deduce que:

Resulta ser un mal jurídico que permite amenazar a todos los sujetos que realizan los delitos tipificados en la ley, haciéndoles saber que en calidad de retribución recibirán una pena para evitar de esta manera que no se comentan o vuelvan a cometerse las conductas ilícitas (1977, 301-302).

Debemos precisar que no pretendemos profundizar sobre el concepto de pena brindado por muchos de los tratadistas conocidos, sino simplemente abordaremos el tema de manera sucinta. En ese sentido, citamos el concepto brindado por el profesor alemán Gunter JAKOBS y el profesor español CANCIO MELÍA (2003) cuando indica que:

Es coacción en donde se produce una doble combinación, sobre ella significa que es una respuesta a la conducta delictiva que conlleva a una transgresión de la norma; así como también señala que la declaración del imputado es irrelevante ya que al ser demostrada su responsabilidad se aplica ley (p, 23).

De otro lado, diversos tratadistas españoles han dado su opinión como por ejemplo, MUÑOZ CONDE (1975), explica que:

Constituye un mal que imprime la ley a quien cometa una conducta regulada como delito, precisando que existen tres condiciones que deben seguirse con

el objeto de imponer una sanción acorde con el hecho producido; es decir, efectuar su justificación de imponerla, el sentido en el que se aplica y el fin que se persigue; siendo que su justificación se realiza con el objetivo de lograr una tranquilidad y seguridad en la sociedad de todos sus habitantes (p, 69-70).

Finalmente, opinamos que la pena es una forma de reacción que tiene el Estado (*ius puniendi*) para mantener la tranquilidad social, el cual consiste en imprimirle un castigo a la persona que transgrede una norma penal tipificada como delito, luego de haberse llevado a cabo una investigación a través de un proceso penal que concluye con la emisión de la sentencia por parte del juzgador, en donde es hallado responsable y culpable del hecho punible que se le imputa.

3. TEORÍAS DE LA PENA

La teoría de la pena es un campo dogmático y jurídico-filosófico con larga tradición de debate. La distinción entre las doctrinas absolutas y relativas de la pena penal es ampliamente extendida en el Derecho Penal latinoamericano y europeo. Sin embargo esta clasificación dicotómica confunde el fundamento de la pena con sus diversas finalidades y dificulta la orientación de la práctica judicial. A partir de ello, surgieron las llamadas doctrinas unificadoras o sincréticas, que carecen de evaluación sobre sus diagnósticos y soluciones del problema, así como de su adecuación a la legislación brasileña (ALMEIDA RUIVO, 2018, p, t, 113, 289-290).

La división clásica de las penas es:

3.1. Las Teorías Absolutas o Retributivas

El fundamento de la pena es una tarea que debe estar a cargo de las

llamadas doctrinas absolutas o retributivas, entendiéndose por absolutas a aquellas doctrinas intencionalmente desvinculadas de fines diversos de la propia realización del valor que la pena ostenta en sí misma. Por eso se utiliza la expresión latina “absolutus” en el sentido de “incondicionado” o “desprendido” de una finalidad externa al castigo del delito por el desvalor social insoportable. En ese contexto la pena como retribución es el elemento característico del derecho penal clásico, consustanciado en lo que, a primera vista, podría aparentar ser la imposición de un mal justo contra el mal injusto del delito (ALMEIDA RUIVO, 2018, p, t, 113, 291).

Al respecto, se debe precisar que la concepción retributiva de la pena no es única y homogénea, son al menos tres las modalidades de hoy: a) la compensación del delito o venganza, b) imposición de desventaja para igualar la injusta ventaja obtenida a través del delito y c) una de naturaleza sincrética de conformidad reactiva de la vigencia del ordenamiento penal, que será estudiada en la prevención general positiva.

La doctrina de la retribución es seguramente responsable de establecer la necesidad imperiosa de que los delitos y penas sean proporcionales Incluso los defensores de otras vías de fundamentación reconocen el mérito de haber desarrollado el principio de culpabilidad. La razón de esto se encuentra en la protección de la dignidad del hombre como ser libre, con capacidad de reflexión sobre sus acciones y con condiciones biopsíquicas de asumir responsabilidades (HURTADO POZO & PRADO SALDARRIGA, 2011, p, 33).

El profesor de la Universidad de Coímbra de Brasil, ALMEIDA RUIVO (2018), expone que las diversas doctrinas de la retribución han sufrido críticas

que pueden agruparse en cinco puntos (p, 293-295):

1. El primero: se afirmó que la doctrina de la retribución no sería propiamente una doctrina de la pena o más específicamente, no se pretendía una doctrina sobre el fin de la pena, pues la considera como entidad independiente de fines. Por lo tanto, sería un juego de palabras desinteresado saber si la concreción de una idea como la idea de justicia no es también un fin. No hay efectivamente oposición, si se considera que el propósito de la retribución es apuntar el fundamento de la pena y la justicia.
2. El Segundo: La propuesta de compensar un mal con otro no tendría adecuación ética, ni presentaría respaldo científico, pues la pena retributiva agotaría su sentido en el mal que hace sufrir al delincuente. Algo propio de una doctrina asentada solo en una creencia o acto de fe con la consecuencia de revelarse enemiga de cualquier intento de socialización del delincuente y de restauración de la paz jurídica de la comunidad afectada por el crimen.
3. El Tercero: Faltaría la demostración cabal de la competencia del estado para penalizar, considerando que, las sociedades liberales, el Estado no debe mantener el orden moral y sí cumplir funciones como la prevención de lesiones y la protección de bienes necesarios para una vida segura. Así, el retribucionismo no se ligaría directa e inmediatamente al Derecho Penal de tutelar subsidiariamente bienes jurídicos. El efecto de prevención de la ofensa de bienes jurídicos se conecta a la retribución penal de la culpa exactamente en lo que les es hasta cierto punto inherente. La retribución

de la culpa también cumple fines o tiene efectos preventivos.

4. El Cuarto: No habría explicación acerca de la necesidad de la censura, es decir, por qué razón algo con significado de pena debería ser infligido el autor de la conducta y no solo una sanción neutral. Además, se agregaría el cuestionamiento con relación a la presunción de la necesidad absoluta del castigo, lo que eventualmente acarrearía la exigencia universal de pena para todo hecho delictivo, independiente de la especie de delito y del caso en concreto. La noción de pena trae consigo la necesidad de ser desagradable al condenado. Es importante valerse del refinamiento dogmático adelantado acerca de las cuatro cuestiones de la pena: por qué, para qué, cómo y cuándo castigar.
5. Quinto: Se alegraría una tendencia a la pérdida de la claridad en la explicación al convocar metáforas imprecisas. El retribucionismo tradicional y el neo-retribucionismo utilizarían la expresión la pena retribuye el ilícito, la alegoría del delincuente que paga con la misma moneda o la noción de que la pena podría revocar el injustificado beneficio obtenido con el delito. Esta crítica trata más de la incapacidad de las metáforas en la aclaración de lo exactamente justifica la retribución, que propiamente de la oposición al ideal y fundamento de esa orientación. Es viable superar tales obscuridades en la explicación de las razones del retribucionismo, por medio de argumentaciones más claras, objetivas y mejoradas.

En consecuencia, la retribución es expresión de los principios de libertad autonomía y, consecuentemente, responsabilidad e igualdad, lo que permite basar su fundamento en un juicio axiológico o ético-jurídico concretado en la

culpabilidad del agente de la conducta ofensiva, disvaliosa y reprochable, al bien jurídico. Es preciso tener conciencia de que eso se aleja obligatoriamente de cualquier intención utilitarista profiláctica y también de cualquier clamor social por venganza, porque se refiere al deber de realización de justicia en el campo de intervención del Derecho Penal.

3.2. Las Teorías Relativas

Se llaman doctrinas relativas porque conciben la pena no como un mal legítimo en sí mismo para la justa y proporcional retribución del desvalor del delito, sino como un instrumento jurídico para el cumplimiento de una finalidad o función. Por lo tanto, la pena debe atender o buscar atender a la finalidad preponderante de toda la política criminal, la prevención o profilaxis criminal, teniendo en su naturaleza un instrumento político-criminal destinado a actuar (psíquicamente) sobre las personas, alejándolos de la práctica de delitos a través de la amenaza penal.

El profesor brasileiro, ALMEIDA RUIVO (2018), precisa que:

Las características esenciales de las doctrinas relativas consisten en su naturaleza anticipatoria o profiláctica con particular atención al futuro, razón por la cual se aplica la denominación de preventivas por la intención de prevenir de diversos modos la práctica de conductas futuras. Estas orientaciones reciben una división en prevención general, relativa a la comunidad en general, y especial, relativa al individuo en específico. El primer grupo es compuesto por la prevención general de tipo negativa y de tipo positiva, ya el segundo por la prevención especial tanto negativa y positiva.

3.2.1. Prevención General Negativa (Intimidación)

Una de las primeras teorizaciones, referida hasta hoy, con una aparición preventiva general negativa es la doctrina de la coacción psicológica que concibe la finalidad de amenaza de la pena literalmente como elemento de intimidación del eventual autor del delito.

Entre las críticas que ha recibido esta teoría son:

- a) La historia muestra que el ideal de intimidación no pudo impedir la utilización de penas corporales en la Edad media y de largas penas de prisión en el periodo moderno. No se logra ni siquiera comprobar la utilidad y determinar el quantum necesario de pena aflictiva para obtener el fin establecido.
- b) La falta de un criterio limitador de la intensidad de la pena permite el surgimiento del Estado aterrorizador del individuo, que retira la tranquilidad de los ciudadanos y obtiene obediencia por medio de la amenaza penal.
- c) Esa orientación no puede superar la visión del pragmatismo utilitario del costo-beneficio para asumir la finalidad de realización de la justicia como tal.
- d) Ocurre el uso de la sanción penal de modo ejemplar para eventuales y futuros delincuentes, a través de la instrumentalización del ser humano para cumplir una utilidad jurídica o social.

3.2.2. Prevención General Positiva (confirmación de la vigencia de la norma)

El exacto sentido de la prevención general positiva todavía no es unívoco en términos dogmáticos y positivos-criminales, teniendo en cuenta

que dos distintas concepciones son posibles de identificar. Para unos, la prevención general positiva desempeñaría a penas otra finalidad en el conjunto de los propósitos de la pena. Consistiría en la demostración de la inviolabilidad del derecho necesaria para preservar el orden jurídico y reforzar la fidelidad del derecho del pueblo, Al menos, tres efectos serían reconocidos: fidelidad al derecho, confianza del ciudadano en el derecho y pacificación (ALMEIDA RUIVO, 2018, t, 113, p, 298).

Dentro de las críticas a esta posición doctrinaria, para unos: a) lo pretendido con esta posición son efectos favorecidos por la noción de pena como retribución del delito. Además esos fines serían alcanzados de manera más efectiva, cuanto más seguro sea el castigo, ya que no se duda de la fidelidad al derecho, la confianza al ciudadano y, por consiguiente la pacificación social depende de la seguridad ofrecida por la certeza en la seguridad reprochable; b) el fundamento de la pena deja de ser la reprobación del hecho delictivo, desvinculándose de ese núcleo fundamental, para asumir la finalidad de evitación de nuevas ocurrencias delictivas.

En otros, esta doctrina es llevada a sus últimas consecuencias. Es decir, la afirmación de la validez de la norma es asumida como la finalidad legítima del Derecho penal, a tal punto que pasa a ser concebida como el único bien jurídico penal. La prevención se define como aquella que comprueba la validez de la ley manifestada por medio de la reacción contra el comportamiento del violador de la norma. Reacción que se considera necesaria para reafirmar las expectativas normativas frustradas con la

ocurrencia del delito. El delito significaría el rechazo del reconocimiento de la norma por los miembros de la sociedad y, por tanto, la pena sería el restablecimiento de la relación de reconocimiento de la norma. El fundamento y finalidad de la pena se confundirían sintetizados en interés de evitar las consecuencias peligrosas del delito para la comunidad.

3.2.3. Prevención Especial Negativa (Neutralización).

Las doctrinas de la prevención especial eligen la ejecución de la pena como tema de reflexión, pues tanto la prevención especial negativa (neutralización) que deviene cuando se ejecuta la pena, como la prevención especial positiva (resocialización) son ideales que eventualmente podrán alcanzarse durante el cumplimiento de la pena. La neutralización o la inocuización del condenado con el fin de que no cometa nuevos delitos, mientras esté cumpliendo la pena, es buscada directamente de dos formas. La mayoría de las veces, se piensa en la restricción de la libertad total o parcial, por medio de la prohibición de frecuentar determinados lugares durante cierto período. Igualmente nada impide que se obtenga el mismo efecto de modo indirecto en el período en que el condenado presta servicios a la comunidad (ALMEIDA RUIVO, 2018, t, 113, p, 299-300).

Los límites de tal fin para alcanzar la calidad de fundamento general de la pena son significativos: a) primero, considera a todo aquel que comete un delito como una constante y efectiva amenaza social, que reclamaría la intervención neutralizadora en la calidad de única medida adecuada. En realidad, esta caracterización atiende solo una parte de los autores de

delitos (criminales sexuales), siendo incapaz de ser extendida legítimamente al múltiplo universo de las variadas especies de delitos, b) en segundo lugar, la estrategia de control de la criminalidad por medio de la privación de la libertad es ampliamente cuestionable en términos criminológicos en razón de su temporalidad patente considerando que produce efectos solo durante el tiempo que se ejecuta dicha pena.

3.2.4. Prevención Especial Positiva (Resocialización o Reintegración).

La orientación de la prevención especial positiva está respaldada por el ideal de reeducación y reinserción social del condenado en la comunidad libre y democrática. Parte del principio de que el delito es un acto de ignorancia o incluso una patología, obra de un criminal entendido como alguien apartado de la realidad comunitaria. Según esa orientación, los criminales tienden a ser concebidos como sujetos peligrosos poco desarrollados cultural o éticamente, portadores de enfermedades y por eso carecen de educación o tratamiento. Estas medidas se justifican con total o parcial independencia, respecto al juicio de culpabilidad por el hecho, pero siempre tienen en cuenta las condiciones personales del condenado.

Por nuestra parte, compartimos la posición asumida por ALMEIDA RUIVO (2018), cuando precisa la diferencia entre el ideal cuestionable de resocialización y la evitación de la nueva desocialización:

Mientras que por resocialización se pretende un ideal más cercano al paternalismo, por evitación de nueva desocialización se tiene la postura concreta que debe asumir el Estado para castigar al delincuente sin proporcionar el empeoramiento en su estado físico, psíquico, cultural más

allá de aquello absolutamente inherente a la aplicación de la sanción. Más que eso, es conveniente que no sobrepase los límites propios de la pena, a fin de salvaguardar las hipótesis de autónomo desarrollo biopsíquico-cultural de aquellos que tienen ese interés. A partir de eso, se obtienen bases doctrinales más sólida para el esclarecimiento del significado propio del deber de la ejecución penal proporcionar condiciones para la armónica integración social del condenado. El derecho del condenado al digno tratamiento, con respecto a su integridad psíquica y a las libertades de conciencia y creencia durante la ejecución de la pena, impide la aceptación del programa que busca resocializar este tipo de prevención como razón de existir de la pena. Los efectos de ella en la restricción de derechos fundamentales no pueden sobrepasar aquellos inherentes a la naturaleza misma de la pena (t, 113, p, 298).

3.3. Las Teorías Unificadoras

Las teorías unificadoras o sincréticas fueron propuestas por medio de distintas combinaciones y priorizaciones de diversas finalidades de la pena con el propósito de superar problemas particulares y llenar lagunas explicativas de cada una de las doctrinas base. Las doctrinas unificadoras de la Prevención general moderada por medio de los criterios de justicia han alcanzado nuevos defensores, después de haber recibido casi unánime rechazo. VON HIRSH, considera que la teoría de la pena asume naturaleza compleja, de modo que contiene un juicio moral (censura) y el desaliento (prevención) de la realización de la conducta criminal.

Por su parte Nietzsche acerca de la supuesta imposibilidad de determinar

rigurosamente el exacto sentido del castigo. Se trata de la amenaza constante a la realización de la justicia penal en los tribunales, que terminaría por reflejar la confusión entre los fundamentos y las finalidades de la pena, en buena medida, tendencialmente, incontrolables finalidades de la pena. Mayor es la dificultad de entender el fenómeno del castigo si el fundamento de la pena termina superpuesto o igualado a las finalidades. En última instancia, la fragmentación del sentido de la pena tiene la inevitable consecuencia de reducir el problema del fundamento solo al problema de la consecución de finalidades (ALMEIDA RUIVO, 2018, t, 113, p, 303).

En conclusión, asumir doctrinas sincréticas que equiparen fundamentos y fines para la solución del problema, incrementa la posibilidad de ampliación de la oscuridad y del descontrol en el juicio de la idoneidad y de la necesidad de aplicación de la pena.

4. CLASES DE PENA

Existen varias clases de penas que la doctrina extranjera ha resuelto desarrollar, siendo que por razones metodológicas, se ha considerado tomar la clasificación del Código Penal peruano:

4.1. Pena Privativa de la Libertad

Como es de público conocimiento es la que se caracteriza porque priva a la persona sentenciada con ella de su libertad personal o denominada también ambulatoria o también libertad de tránsito y sobre todo cuando es de carácter efectivo se cumple en un establecimiento penitenciario del país.

En ese sentido, se tiene que el tratadista ROBERTO BERGALLI (2003), señala que:

Las penas que afectan la libertad individual y el confinamiento carcelario para cumplir la medida impuesta son consideradas en la sociedad moderna como aquellas que cumplen el fin de sancionar por la conducta delictiva realizada en una situación de merecimiento empleando también violencia pero con la legalidad que le otorga la ley dentro del estado (p, 57).

Sobre el tema los profesores RODRÍGUEZ DEVESA y SERRANO GÓMEZ (1984) señalan que:

Obliga al sentenciado a cumplir una pena efectiva, es decir dentro de un reclusorio penal en donde se le afecta su libertad individual que puede ser desde las veinticuatro horas hasta la cadena perpetua y que para a criterios de todos constituye una pena que afecta la dignidad humana y el rechazo a toda resocialización del penado para reinsertarse a la sociedad (p, 902).

En consecuencia, opinamos que la afectación de la libertad personales de dos tipos las de carácter efectivo que limita o afecta el derecho fundamental a la libertad personal, a la libertad de tránsito o libertad ambulatoria, la misma que se ejecuta en un establecimiento penitenciario del país, denominada Intramuros y las de carácter no efectivo, como son la que suspenden su ejecución, cuando el delito, es leve, o de menor cuantía o delito de bagatela o cuando el delito no supere la pena de cuatro años.

4.2. Las penas limitativas de derechos

Son penas que acompañan a la pena privativa de la libertad, por decirlo así son alternativas a ella, radicando su diferencia en que dichas penas no se cumplen dentro de un establecimiento penitenciario, sino en instituciones públicas del país.

Las penas reguladas en el orden penal nacional tienen la característica principal que restringen derechos, precisando que al hacer referencia a las penas que limitan derechos se enmarcan a los derechos de las profesiones o en la participación de la política peruana; siendo necesario indicar que por regla general se hace referencia a la inhabilitación.

4.2.1. Prestación de Servicios a la Comunidad:

El vigente Código Penal la regula en su artículo 34°, siendo que mediante ella se obliga al sentenciado a realizar jornadas de trabajo de manera gratuita a favor del estado que pueden realizarlo en entidades públicas (orfanatos, hospitales, comedores populares, municipalidades, establecimientos estatales, etc.) y privadas. El sujeto ordenado a realizar estas actividades sin recibir ninguna compensación económica se realizan los fines de semana (sábados y domingos) o feriados, siendo que también lo puede hacer entre semana siempre y cuando el juzgador le autorice a realizarlos.

El profesor nacional GARCÍA CAVERO (2012) sobre el tema estudiado, señala que:

Constituyen limitaciones a los derechos, los mismos que se realizan los fines de semana y feriados, por los que el penado ejecuta trabajos sin percibir algún monto dinerario por ello, en entidades públicas o en obras del estado (p, 826).

Esta pena denominada también prestación de servicios a la comunidad, o prestación de servicios en favor de la comunidad, por pena a favor de la sociedad, las mismas que se cumplen en jornadas de 10 horas durante la

semana, entre los días sábados, domingos o feriados, pero dentro de instituciones públicas, como: entidades que brindan asistencia social, hospitales, escuelas, albergues u otras instituciones que también pueden ser privadas, pero que se encuentran empadronadas como entidades en donde se puede cumplir la pena

Esta pena puede ser revocada a pena efectiva por el cual se priva de la libertad personal (de acuerdo al artículo 53° del Código Penal) cuando el sentenciado no asista de manera injustificada a tres jornadas de manera consecutiva y cuatro de manera no consecutiva.

Finalmente, debemos indicar que la prestación de servicios no restringe la libertad ambulatoria de la persona, pero condena a realizar trabajos en instituciones públicas o privadas sin recibir algún monto dinerario, por el delito cometido.

4.2.2. Limitación de Días Libres

El artículo 35° del CP contempla la pena de limitación de días libres cuando regula que: obliga al penado a quedarse a disposición de una entidad pública o privada, los días sábados, domingos y feriados en un plazo máximo de 10 horas para que participe en programas culturales, educativos, laborales o psicológicos que le permitan una adecuada rehabilitación social.

Mediante esta pena se afecta la libertad personal del penado pero de manera temporal breve, es decir de únicamente unas horas en un máximo de diez horas por semana, los cuales sólo se cumplen, al igual que la pena estudia en el apartado anterior, los días sábados, domingos y feriados,

dentro de una institución pública o privada, para participar de manera obligatoria en programas culturales, laborales, educativos; es decir, recibiendo orientaciones para su reinserción social, consideramos que a pesar de que taxativamente no lo dice la norma, la orientación educacional deberá ir aparejada según las aptitudes del condenado, a fin de asegurar un tratamiento eficaz acorde con las de fin preventivo especial.

4.2.3. La Inhabilitación

El art. 36° del CP, la contempla, estableciendo que, se priva del ejercicio de la función, del cargo que ocupaba antes de la ejecución de la conducta delictiva, asimismo se impide que se continúe o se ejerce lo que ha sido privado, impide la realización de una profesión, de derechos políticos fijados en la sentencia condenatoria, de comerciar, así como temas en relación al derecho de familia (patria potestad, tutela o curatela), cancelación de la licencia para portar armas de fuego, asimismo para conducir vehículos, se ven privados los grados de la policía y militares, incapacidad permanente en los delitos de terrorismo o apología al terrorismo, tráfico ilícito de drogas, violación sexual, se priva a dejar de vivir en determinadas zonas o lugares, impedimento de comunicarse con víctimas, con internos o visitar centros carcelarios.

La inhabilitación generalmente se impone en la sentencia como pena accesorio, por ejemplo en los delitos de conducción en estado de ebriedad, se impone conjuntamente con la pena de privación de libertad personal ya sea efectiva o suspendida en su ejecución, así como también puede imponerse como pena principal como en los casos de portar armas de

fuego, privación definitiva de títulos honoríficos, de la función o de cargo, tal como lo explica el Acuerdo Plenario N° 2-2008/CJ-116.

En consecuencia, somos de opinión que la pena de inhabilitación es buena en el sentido que se aplica para los sujetos que transgreden normas penales, como por ejemplo en delitos de peligro común, CEE o drogadicción, en delitos de funciones, contra la administración pública, delitos de mala praxis médica.

4.3. Penas Restrictivas de la Libertad

4.3.1. La Expatriación

El art. 2.11 de la Constitución regula el derecho a no ser separado de su residencia, siendo que con esta pena se restringe dicho derecho, con la precisión que se aplica sólo a los peruanos o nacionales, mediante la cual se llega a determinar que el nacional permanezca fuera del territorio patrio hasta un período máximo de diez años, siendo que dicha pena es fijada y detallada en la sentencia condenatoria, manteniendo un carácter accesorio y antes de salir del país debe haber cumplido la pena que le ha restringido la libertad personal. Finalmente, cabe precisar que el presente artículo ha sido modificado por la Segunda Disposición Complementaria Modificatoria de la Ley N° 30219, publicado el 08 julio 2014.

4.3.2. La Expulsión

Este tipo de pena no tiene fines resocializadores, sino la salida inmediata de un individuo, aplicable única y exclusiva para los extranjeros que ha cumplido pena que le ha restringido su libertad individual y de carácter

efectivo, en los que taxativamente se encuentran señalados en el ordenamiento penal, como por ejemplo la conducta tipificada como el TID.

De la revisión del ordenamiento penal sobre esta pena no precisa el tiempo de duración de que el extranjero al ser expulsado pueda retornar a nuestro país, pudiendo discernir que al no establecerse un plazo de retorno significa que es de por vida, ello quiere decir que el extranjero no podrá jamás ingresar al Perú una vez que ha sido expulsado y cumplido una pena de libertad en un centro carcelario; claro ejemplo se encuentra tipificado en el art. 303° del CP cuando establece que el extranjero penado por TID luego que haya cumplido su pena de ser privado de su libertad personal efectiva que totalmente prohibido su ingreso

Compartimos la opinión brindada por el profesor HUGO VIZCANDE (2000), en la que concluye sobre la pena de expulsión que:

La norma no fue pensada para el reo nacional en su fundamento, en sus fines y en su gravosidad, sino específicamente para el delincuente extranjero que se quiere apartar por el país de acogida de su espacio soberano, cuyos principios y cuya repercusión subjetiva sobre el individuo son ya de otras calidades (p, 89).

En consecuencia, la pena de expulsión sólo se aplica a los extranjeros que cometen delitos dentro del territorio nacional, para que retornen a su país, claro ejemplo de ello lo encontramos a los extranjeros del país vecino de Venezuela, que por cometer delitos dentro del territorio nacional son expulsados de nuestro suelo patrio a su país de origen.

4.4. LA MULTA

La multa es una pena que tiene un carácter pecuniario y que ataca directamente a la economía del sentenciado que comete un acto delictivo tipificado como delito, es decir implica la afectación del patrimonio económico del condenado.

Esta pena lo regula del art. 41° al 44° del CP, en ella se obliga al sentenciado a desembolsar de su pecunio cierta cantidad de dinero la misma que se fija en días multa, el cual se establece según el ingreso promedio del sentenciado; luego se establece que como mínimo esta pena será de diez hasta 36 días multa, precisándose también que su importe debe ser desde el 25% hasta el 50% del ingreso diario del sentenciado a dicha pena. Esta pena deberá ser pagada en el plazo de diez días, pero puede ser fraccionada y solicitada su pago en montos dinerarios por mes, así como también descontándole del monto percibido.

Sobre la pena de multa, el profesor argentino SEBASTIÁN SOLER (1973), indica que esta consiste en:

La obligación de cancelar un monto dinerario determinado por el juzgador penal, siendo que esta pena tiene por finalidad afectar el patrimonio a la persona sentenciada (p, 385).

Finalmente, somos de opinión que la pena de multa es la pena que se impone por parte del juzgador penal luego de analizar la materia a través de un proceso penal en la que mediante resolución definitiva – sentencia –, determina la responsabilidad y culpabilidad del agente que comete la conducta delictiva tipificada por el ordenamiento penal como delito, mediante

la cual obliga al penado a pagar una determinada cantidad de dinero, afectando directamente su economía o su patrimonio.

5. LOS PRINCIPIOS LIMITADORES DEL DERECHO PENAL

5.1. El principio de humanidad de las penas

Este principio significa que el Estado no puede reaccionar de la misma forma que el delincuente, su superioridad ética y jurídica se funda justamente en la posibilidad de articular una sanción guiada por la razón y el derecho. La teoría de la superioridad ética del Estado impone responder al delito desde el estricto cuidado a los derechos de carácter humanos, diferenciándose del agresor en la respuesta a su conducta. Esta categoría principista es una de las propiedades más importantes de un Derecho Penal encaminado por los valores de un Estado de Derecho, constituyendo una garantía de libertad y de interdicción a todo viso de arbitrariedad pública (PEÑA-CABRERA FREYRE, 2016, p, 40).

El citado autor PEÑA-CABRERA FREYRE (2016), agrega también que el principio de humanidad importa:

Primero, que la sanción punitiva se despoje de cualquier cariz de tormento estatal, proscribiendo las penas inhumanas; y segundo, que cumpla con su finalidad primordial de hacer todo lo humanamente necesario para que el sujeto infractor de la norma no vuelva a delinquir. Siguiendo dicha orientación, se debe hacer uso de mecanismos alternativos a la PPL, considerando a la prisión como centro de exclusión social, del cual hay que hacer uso únicamente cuando los fines preventivo-generales y los sentimientos de justicia prevalezcan ante los estrictamente personales del condenado (p, 41).

Por nuestra parte, debemos indicar que las penas son de por sí muy doloras para quien las sufre, agregado a ellos se desarrollan dentro de ambientes “supuestamente acondicionados para ello”, pero en la vida real dichos ambientes no se encuentran apropiados ni acondicionados, toda vez que los males que los aquejan son por ejemplo el exceso de personas o hacinamiento penitenciario, las enfermedades de transmisión sexual, la falta de higiene dentro de los establecimientos penitenciarios, entre otros.

Es por ello que actualmente se habla de la inhumanidad de las penas, como por ejemplo las penas muy elevadas de treinta o 35 años o cadena perpetua, resultando perjudicial para el condenado a dicha pena, porque el estado renuncia a toda posibilidad de resocialización y reinserción al seno de la sociedad.

Finalmente, debemos indicar que una pena de cadena perpetua o penas muy elevadas están destinados a la no resocialización de la persona y su correspondiente reinserción a la sociedad, sino por el contrario el Estado renuncia a ello, es por ello que también compartimos la opinión de que las penas deben imponerse de acuerdo al delito que sea grave y en atención a que la persona deba ser resocializada.

5.2. Fin Resocializador de las penas

La pena tiene como finalidad resocializar al condenado, es más ello se encuentra dispuesto en la Carta Magna, taxativamente en su inciso 22° del art. 139°, cuando establece que el fin de ella es la reeducar, rehabilitar, resocializar y reincorporar al penado al seno de la sociedad. Siendo que al respecto, debemos precisar que, la realidad del sistema penitenciario viene

afrontando una crisis terrible, toda vez que los penados con PPL efectiva no se resocializan, sino que simplemente al emigrar de un establecimiento penitenciario sale más desadaptados que cuando ingresaron, constituyendo ello en un tipo de especialización de la delincuencia.

En conclusión, el fin resocializador de la pena propone que el condenado cumpla su pena dentro de un establecimiento penitenciario o fuera de ella, es con la finalidad de que este se logre reeducar, rehabilitarse para poder reintegrarse al seno de la sociedad y ya no vuelva a delinquir, precisándose que la vida real muestra el fracaso de este derecho constitucional porque como bien se dijo el penado al emigrar de un establecimiento penitenciario sale con una especie de especialización en la comisión de actos delictivos, siendo esto también un alto índice de las reincidencias delictivas.

5.3. La proporcionalidad de la pena

La proporcionalidad es un principio de protección constitucional cuya función principal es promover el control sobre los actos jurídicos que realizan los poderes del estado evitando que se afectos derechos de carácter fundamental o constitucionales de los personas que se encuentran afrontando una investigación procesal en donde se le atribuye una conducta penalizada en el orden jurídico.

Este principio se encuentra establecido en el art. VIII del título preliminar del CP, en el cual señala que la pena debe estar en proporción a la conducta delictiva realizada por el autor, precisándose que la afectación de la libertad individual se ordena teniendo en cuenta la no afectación de otros bienes jurídicos, precisando que ello no resulta aplicable en casos cuando el sujeto

activo reincide en la conducta o resulta ser habitual.

Por su parte, el tratadista MAURACH, citado por URQUIZO OLAECHEA (2016), señala que:

Se constituye como el principio fundamental frente a las intervenciones que realiza el Estado sobre todo cuando aplica el ius puniendi o el empleo de la fuerza coercitiva contra las personas que cometen actos delictivos, situación que tiene protección en el orden constitucional; es decir, una medida que restringe el derecho de libertad individual no puede ser desproporcionada, fundamentando en que con la finalidad de evitar que se vuelva a cometer dicha conducta delictiva, es decir que la pena o la medida que restringe derechos debe estar supeditada a que sea en proporción con el hecho producido (p, 56-57).

La abogada BENAVIDES FALEN (2015), señala que el principio de proporcionalidad:

Se aplica en atención a la no afectación de los derechos fundamentales, mediante el cual limita el ejercicio del poder punitivo del Estado al momento de que un órgano judicial decida afectar la libertad personal del sujeto activo a través de una medida restrictiva o a través de una pena. Esto se da a través de dos formas, una abstracta de la proporcionalidad que se plasma a través de la promulgación de leyes las mismas que imponen la pena en relación a la proporción del hecho delictivo; y la otra forma concreta de esta proporción, se plasma en el plano judicial en donde la pena que impone el juzgado debe estar acorde con el daño producido por el delito ejecutado (p, 98-99, t, 77).

VILLEGAS PAIVA (2016), proporciona una definición de este principio en los siguientes términos:

Tiene protección constitucional mediante la cual la fuerza pública debe estar sometida al logro de los fines perseguidos, en otras palabras impone la medida o pena la que necesariamente sea posible imponer otra de menor medida que afecte derechos de los sujetos a quienes se les atribuye una conducta delictiva (p, 57).

Finalmente, debemos indicar que la proporcionalidad de las penas debe ser en relación al daño producido y si procede su aplicación dentro de los tres sub principios o juicios, es decir para la imposición de una pena debe cumplir con determinarse que la pena cumple con necesidad de imponerse, si es idónea en el delito cometido y proporcional al daño ocasionado.

6. NECESIDAD PREVIA DE LA DETERMINACIÓN DE LA PENA

La teoría cuatripartita de la pena se estructura en cuatro problemas esenciales: fundamento. Finalidades, forma de castigo y oportunidad de castigo (punibilidad. Por lo tanto el perjuicio comprensivo de la visión que confunde, equivale o suplanta el problema de la justificación del castigo por la discusión de las utilidades de los fines de la pena puede ser sintetizado en cuatro puntos (ALMEIDA RUIVO, 2018, t, 113, p, 305):

Primero: La equivocación jurídico-filosófico de imaginar que la problemática de los fines que tiene la pena es más importante para la orientación de la intervención penal o incluso que es capaz de suplir la cuestión de la justificación de la pena.

Segundo: La pérdida de rigor criminológico y político-criminal, al ocultar los exactos fundamentos, finalidades, necesidades y legítimos límites de la intervención penal, dado que no hay como evaluar realmente si la asociación de una pena a una determinada conducta disvaliosa tiene en su base un fundamento o una finalidad o ambos.

Tercero: La incapacidad categorial de la dogmática penal para la evaluación específica de la corrección de los intereses político-criminales en la penalización y despenalización de conductas o, más específicamente, en la sugerencia de la menor forma de tratamiento de los conflictos hasta incluso diverso tratamiento de la justicia penal.

Cuarto: La desorientación de la realización judicial del derecho, pues la práctica de los tribunales pierde la referencia de lo que legitima y delimita el castigo al vislumbrar un conjunto potencialmente indiferenciado de finalidades que se puede asociar a la pena.

Por otro lado, la cuestión del fundamento (el porqué de la pena) solo puede encontrar respuesta en la retribución de la culpabilidad del autor de la conducta ofensiva la bien jurídico. Esta determinación se deriva del respeto a la libertad, a la autonomía y a su responsabilidad, un Estado democrático fundado en la igualdad política entre los ciudadanos.

Finalmente se tiene que, la cuestión de la finalidad (el para qué de la pena) se refiere a una serie de fines prácticos relacionados con la utilidad del instituto. La utilidad de la pena no puede ser idealmente presumida tanto por el jurista, o por el filósofo, sino que depende de la verificación empírico-criminológica del fenómeno criminal orientada al diagnóstico de las específicas características

del hecho, del perfil de su autor y del tipo de pena. Esto es, se refiere esencialmente al delito específico en cuestión y cuál es la hipótesis de sanción prevista en el ordenamiento penal.

7. DETERMINACIÓN DE LA PENA

7.1. Concepto

Es aquella que se aplica a quien haya realizado una conducta ilegal tipificado en el ordenamiento penal jurídico como delito, la misma que se produce dentro de un proceso penal (proceso común, proceso inmediato u otros procesos especiales) y se fija el quantum de la pena en sentencia. En ese mismo criterio de ideas, son de similar opinión los profesores españoles RODRÍGUEZ DEVESA y SERRANO GÓMEZ (1984), cuando indican que:

Cuando una persona comete una conducta delictiva sometida a una investigación y a un proceso penal el juzgador determina que pena debe imponer en relación con los hechos realizados y el daño producido, lo cual se plasma en la ejecución de la misma; de donde se desprende que, se debe individualizar a cada persona en tres planos o fases, siendo en la primera de tipo legal, la segunda de tipo judicial y la tercera de tipo penitenciario. Toda individualización tiene sin embargo, dos límites, uno resultante del principio de legalidad, la ley no puede abandonar totalmente la determinación de la clase y, medida de la pena a imponer por el Juez o a la administración penitenciaria (p, 932).

Como se dijo anteriormente, el Juez es quien debe precisar la pena conforme a ley (principio de legalidad); es decir, debe determinar la pena de quien condena atendiendo a ciertos criterios establecidos en el art. 45° del

CP, siendo estas: 1. Las necesidades de contenido social que haya padecido el autor; 2. La costumbre y el grado de cultura que tenga el sujeto activo; 3. El interés de la víctima.

A través de la determinación de la pena, se fija el quantum de la pena que corresponde imponer frente a la comisión del ilícito penal, según la función a perseguir. Para efectos de tomar una decisión de tales características, resulta de vital importancia conocer y entender el sentido y el fin de la pena y, además, los momentos en que la filosofía penal del Estado se manifiesta (Constitucional, legal, judicial y administrativa de ejecución de la pena).

En conclusión, para la determinación de la pena se debe comenzar por elegir la pena a imponer, es decir elegir si corresponde una que priva la libertad individual a ser cumplida en un establecimiento carcelario o suspendida o sino en el caso concreto determinar si corresponde otro tipo de pena de acuerdo de los hechos tipificándose dentro de un tipo penal regulado en el CP, es decir que los hechos se subsuman dentro de un delito, para posteriormente determinar el grado de la pena en atención a los criterios de determinación, finalmente se establece dentro de sus límites el plazo de pena a imponer.

Finalmente, la determinación de la pena, debe estar orientada en el grado de responsabilidad del agente infractor, sugiriéndose por ello que en los delitos de feminicidio debe emplearse la pericia psiquiátrica efectuada al agente feminicida.

7.2. Criterios para la determinación de la pena

- a. El Criterio de Culpabilidad:** Sirve la culpabilidad para fundamentar y limitar a la pena a imponer. Hallado culpable el responsable de la conducta ilícita, se procede a determinar su pena.
- b. El Criterio Preventivo General:** mediante la cual la norma debe ser estable. Al respecto Bustos Ramírez, nos dice que la pena busca dignificar al sujeto que ha cometido el acto delictivo ofreciéndole un alto nivel de que pueda salir en libertad prontamente
- c. El Criterio Preventivo Especial:** Mediante ello, se tiene en cuenta que la pena debe reeducar, resocializar y rehabilitar al condenado, este criterio se toma en cuenta para llamar a las penas de carácter humano y su fin es de control judicial y no de uno de carácter social.

CAPITULO III: ANALISIS DE LOS RESULTADOS O DE LOS INSTRUMENTOS UTILIZADOS

3.1. ANÁLISIS Y DISCUSIÓN DE LOS RESULTADOS

3.1.1. Análisis de los resultados

En el presente trabajo de investigación se analiza diecinueve procesos, de los cuales en trece de ellos se logró emitir sentencia por parte de los Juzgados Penales Colegiados de Chiclayo perteneciente al Distrito Judicial de Lambayeque.

Para el año dos mil diecisiete el Primer Juzgado Penal Colegiado de Chiclayo perteneciente al Distrito Judicial de Lambayeque, emitió una sentencia por el delito de feminicidio. Por otro lado, en el mismo año del dos mil diecisiete el Segundo Juzgado Colegiado de Chiclayo perteneciente al Distrito Judicial de Lambayeque, logro emitir dos sentencias por el delito de feminicidio.

Para el año 2018 el Primer Juzgado Penal Colegiado de Chiclayo sentenció dos procesos por el delito de feminicidio. En el mismo año 2018, el Segundo Juzgado Penal Colegiado de Chiclayo sentenció cuatro procesos por el delito de feminicidio.

Cabe precisar que de la búsqueda de sentencias sobre el delito de feminicidio en los Juzgados antes mencionados, se ubicó cuatro expedientes con sentencia emitidas por el Juzgado Penal Colegiado con fecha 06 de marzo del año 2013, Juzgado Penal Colegiado Transitorio con fecha 14 de octubre del año 2014, Juzgado Penal Colegiado Vacacional con 14 de febrero del año 2018 y por ultimo sentencia emitida por el

Segundo Juzgado Penal Colegiado con fecha 29 de enero del año 2019.

3.1.2. Discusión de los Resultados

De los datos obtenidos extraídos de los Juzgados Penales Colegiados de la ciudad de Chiclayo pertenecientes al Distrito Judicial de Lambayeque se tiene que en el año 2017 el Primer Juzgado Penal Colegiado de la ciudad de Chiclayo sentenció un total de 468 expedientes, siendo que el delito de mayor índice es el delito de robo agravado con 167 procesos para tal delito y el delito de feminicidio registró una incidencia. Así también, en el mismo año el Segundo Juzgado Penal Colegiado procesó 455 procesos, de los cuales sentenció 158 por el delito de robo agravado, y por el delito de feminicidio sentenció un total de dos expedientes por dicho delito.

Luego, el para el año 2018 el Primer Juzgado Penal Colegiado de la ciudad de Chiclayo sentenció un total de 541 expedientes, de los cuales por el delito de robo agravado resolvió un total de 177 procesos, y también muestra que se registraron dos incidencias con sentencia por el delito de feminicidio. En ese mismo año, el Segundo Juzgado Penal Colegiado de la ciudad de Chiclayo perteneciente al Distrito Judicial de Lambayeque, sentenció un total de 495 procesos, de los cuales 165 expedientes son para la materia de robo agravado y por el delito de feminicidio sentenció cuatro expedientes.

Asimismo, se ubicó cuatro expedientes con sentencia emitidas por el Juzgado Penal Colegiado con fecha 06 de marzo del año 2013, Juzgado Penal Colegiado Transitorio con fecha 14 de octubre del año 2014, Juzgado Penal Colegiado Vacacional con 14 de febrero del año 2018 y por

ultimo sentencia emitida por el Segundo Juzgado Penal Colegiado con fecha 29 de enero del año 2019.

3.1.3. Análisis del perfil psiquiátrico del autor en el delito de feminicidio según sentencias emitidas en el Distrito Judicial de Lambayeque

Un diagnostico pericial tiene como objetivo fundamental establecer las condiciones psicosomáticas del investigado, es decir busca conocer a través de una evaluación, si su inteligencia es capaz de distinguir entre lo bueno y lo malo y una vez determinado esto, si esa misma inteligencia es capaz de elegir entre lo uno y lo otro. En otras palabras con Este examen se quiere determinar si el agente que comete la conducta delictiva puede comprender lo que hace y actúa según esa comprensión, en estas circunstancias el juzgador determina si el acusado es responsable por no haberse comportado de otro modo.

1. Expediente N° 3733-2012

El Juzgado Penal Colegiado de la Corte Superior de Justicia de Lambayeque, de la ciudad de Chiclayo, emitió sentencia a través de la resolución cuatro de fecha 06 de junio del año 2013, que condena a don Segundo Gabriel Ramírez Olivera como autor del delito de Feminicidio en agravio de María Lucero Zeña Peralta imponiéndole treinta años de pena privativa de la libertad con el carácter de efectiva.

En el presente expediente en la parte “1.4. Actividad Probatoria”, de la sentencia, taxativamente en el punto 1.4.1. “Examen del acusado”, se desprende del examen del actor del delito de feminicidio, en donde narra que en horas de la noche estuvo en su casa descansando había ingerido

una botella de alcohol y en ese momento llega la agraviada a golpearle la puerta, diciéndole que se largara, que no fastidiara, entonces le abrió la puerta y en ese momento ella intento golpearlo con una botella que había traído, para esquivarla ha tenido que defenderse empujándola, por lo que cogió un palo de madera y empezó a propinarle golpes en todo el cuerpo, y así sucedieron los hechos, luego de ello ha sacado su cuerpo para auxiliarla y llevarla a un centro de salud, dejándola en el camino, huyendo en ese momento. Ella ingresa a la fuerza, pidiéndole que le diera los 30.00, soles que debía de la pensión, y por eso ella la golpeó, el palo que cogió era de escoba, que ella le causo un golpe en la mano, pero no fue al médico legista, no recuerda cuantos golpes le propino en la cabeza a la señora, que la sacó a la calle para auxiliarla, que la ha llevado al camino, para que la auxiliaran, pero por estar oscuro y no haber quien lo ayudara, la ha dejado, niega haberla llevado al río para arrojarla, no recuerda donde dejo el palo con el que la golpeo, no se considera violento cuando bebe, y reconoce que le quitó la vida a su ex conviviente. Que no pensó en otra posibilidad en el momento de los hechos, que como estaba mareado no recuerda porque la golpeó en la cabeza, pero sabe que la consecuencia de golpear a una mujer tantas veces en la cabeza genera la muerte.

Este proceso es de carácter particular por la fiereza y la gran crueldad del agente que cometió el delito de feminicidio, sino que cabe precisar que en cuanto a la pena por parte del tema que nos compete no se efectuó pericia psiquiátrica y se impuso esa pena tanto por la gravedad

del hecho y la norma aplicable en este tiempo, porque actualmente eso configuraría como cadena perpetua, precisando que al haber una pericia psiquiátrica serviría de fundamento sólido y convincente en la sentencia, propuesta legislativa que esperamos concluir al termino del presente trabajo de investigación.

Debemos concluir que si se practicó una pericia psicológica al imputado la misma que concluye que es emocionalmente inmaduro, con poca tolerancia a la frustración, conducta explosiva, agresiva y violenta. A las preguntas del Ministerio Público, dijo que se emplea el método clínico que abarca la entrevista, conducta psicológica, la aplicación de instrumentos o test psicológicos y todas estas herramientas, así como la exploración de la vida familiar y personal del examinado, toda la información que tienen la analizan, la interpretan y llegan a sus conclusiones. Que durante la evaluación el examinado ante la exploración de los hechos que se investigan tuvo una aptitud evasiva y cautelosa, en un primer momento fue bastante superficial su relato y conforme transcurrieron las entrevistas fue dando a conocer las acciones que se habían dado; en la exploración de su vida familiar resalta que en muchas de ellas las ha resuelto con violencia familiar, especialmente con la occisa, destaca el tema de conflictos con relación a la manutención. A las preguntas del colegiado dijo: Que ha llegado a la conclusión que el acusado es una persona violenta, porque ante situaciones emocionalmente tensas, en un primer momento se muestra evasivo, pero esta agresividad está latente, y además tiene un precario control de

impulsos, entonces su conducta se muestra a través de reacciones emocionales fuerte, como la ira, la cólera, frustración, conductas de violencia explosiva muchas veces, y de agresividad, muchas de estas conductas el tiende a minimizarlas, justificarlas y en algunos casos las niega; pero pese a ello es bastante consciente de la forma como ha actuado.

Finalmente, por nuestra parte, debemos hacer hincapié que en este proceso si se efectuó una pericia psicológica, pero no se ha tomado en cuenta para la determinación la pena, hubiese servido de base para la configuración de la responsabilidad agente en la conducta ilícita.

2. Expediente N° 6256-2013

El Juzgado Penal Colegiado Transitorio de la Corte Superior de Justicia de Lambayeque, de la ciudad de Chiclayo, emitió sentencia a través de la resolución dos de fecha 14 de octubre del año 2014, que condena a don Jhony Araon Leyva Chuquilin como autor del delito de Femicidio en grado de tentativa agravio de Jeny Jiménez Cruz imponiéndole diecisiete años de pena privativa de la libertad con el carácter de efectiva.

En el presente caso, se tiene que es uno de feminicidio en grado de tentativa, toda vez que la agraviada resultó con heridas graves y salvo de morir producto de los actos de violencia imprimidos por el procesado, en circunstancias cuando el acusado sostuvo que la agraviada ha sido su conviviente y ha tenido con ella tres hijos, es pues que retorno de viaje de la ciudad de Arequipa llegando a su casa el día primero de

noviembre del año dos mil trece en horas de las once y cuarenta minutos de la noche y le abrió su hijo el mayor y su madre no estaba, es pues que los hizo dormir a sus hijos, llegando su madre a las cuatro de la madrugada aproximadamente, abriendo la puerta porque tiene llave, preguntándole porque abandona así a los bebés y porque llegaba a esa hora, notándose mareada y reprimiéndole nuevamente porque hacía eso, momentos en que empezaron a forcejear, agarrando un cable de luz y le ha tirado por las piernas, luego para asustarla cogió un cuchillo, luego ella se molestó peor y tira su brazo al cuchillo cortándose y él ha cogido una tela para envolverla, que los instrumento con que le ha pegado y cortado el brazo solo ha sido para asustarla y se tranquilice, siendo que todo ello ha sido la primera vez que ha golpeado a su conviviente y que antes solo han tenido discusiones verbales.

Ahora bien, las declaraciones que brinda el procesado no encuentran sustento probatorio, sino por el contrario con las pruebas practicadas al agraviada se llegó a determinar que efectivamente el sentenciado si quiso intentar quitarle la vida a la madre de sus tres hijos, es por ello que no se configura ninguna atenuante. Por otra parte, en este proceso al momento de determinar o individualizar la pena por parte del juzgador penal no se ha tomado en cuenta el perfil psiquiátrico del agente que cometió el delito de feminicidio, en ese sentido de la revisión de los actuados no obra en el expediente la pericia psiquiátrica practicada al agresor, con la finalidad de determinar su estado mental y nivel de conciencia para determinar la pena.

En consecuencia, resulta lamentable que en el presente proceso no exista una pericia psiquiátrica para determinar el estado psiquiátrico del agente que comete el delito de feminicidio, ni mucho sirva para fundamentar adecuadamente las sentencias penales, en cuanto a la determinación e individualización de la pena; y no simplemente basarse en la norma penal que regula una pena por la conducta ilícita, siendo necesario que exista en nuestra legislación la comprensión que para determinar e individualizar la pena en este tipo de delitos se de carácter obligatorio que los juzgadores penales ordenen se practique la pericia psicológica y posteriormente sea actuada en juicio para precisar la pena a imponer o caso contrario la absolución del acusado.

3. Expediente N° 870-2016

El Segundo Juzgado Penal Colegiado de la Corte Superior de Justicia de Lambayeque, de la ciudad de Chiclayo, emitió sentencia a través de la resolución tres de fecha 24 de marzo del año 2017, que condena a don Delmer Orlando Felipe Tirado como autor del delito de Feminicidio en agravio de Gladys Quesquén Urcia a dieciséis años de pena privativa de la libertad con carácter de efectiva.

Del análisis de la presente sentencia obra en el apartado “3. Actividad Probatoria”, y en el considerando “3.1. Declaración del acusado Delmer Orlando Felipe Tirado”, indicando que el día de los hechos el 31 de octubre del año 2015, la agraviada estaba conversando con una persona y cuando entró a la casa le reclamó, motivo por el cual le dijo que ya no quería saber nada de él y le dio a entender que tenía algo con esa

persona, le jaló los cabellos y le golpeó la cabeza en la pared, se dejó constancia que en un principio mostró que fue por la parte de atrás y posteriormente indica que fue en el lado izquierdo de la cabeza, precisa que utilizó el corta uñas para agredir a la agraviada en la cabeza y seno, no recordando cuantos golpes le dio a la agraviada, porque todo pasó en segundos.

Por otro lado, en el presente proceso obra el examen psicológico N° 12696-2016 practicado al acusado, el mismo que ha sido considerado como fundamento de la presente sentencia, como fundamento “3.6., Examen al perito psicólogo Mariana Vargas Pérez- segundo párrafo”, concluyéndose que el acusado es una persona que, si bien es cierto, él puede asumir una responsabilidad, pero, esto le ocurre cuando se siente rechazado, cuando se ve criticado, que sus reacciones por el relato que él da, señala la pericia que son reacciones con ira, cólera, impulsividad y con agresividad, por lo que él relata esta se ha ido con anterioridad generando a través de las circunstancias de los celos, es introvertido, desconfiado, inseguro, pues el rechazo va a generar más inseguridad de lo que ya tiene, el hecho de ser rechazado, se describe acá, lo hace más desconfiado y a llevarlo a reacciones propios de su relato, mantiene baja autoestima, necesitando estimación, es desconfiado, inseguro, características que hay en un agresor, dependiendo a la pareja, en el hecho de la situación cuando se quiere controlar. Una persona con característica de hipersensible, estamos hablando de un estado de sensibilidad elevado, que ante la menor provocación o que se sintiese

amenazado en su estado afectivo, va a reaccionar, puede ocurrir en este tipo de personas que puede volverlo muy ensimismado, muy introvertido, pero también puede ocurrir en el otro extremo de la impulsividad. Son características que hay en estricto en conjunto de la personalidad de él, encolerizado que es de una persona colérica, mal humorado. Es una reacción, una conducta puede reaccionar o como también no puede reaccionar. Si está dentro, hay varias características, se toman para deslindar unas de otra.

Por nuestra parte, opinamos que en la parte correspondiente a la determinación de la pena que obra en la sentencia no se ha tomado en cuenta la pericia psicológica practicada al sentenciado, hubiese sido de gran utilidad para el juzgador a fin de determinar si el autor podría comprender lo que estaba haciendo y si actuaba según su comprensión, con la finalidad de ubicar el grado de responsabilidad del agente, precisándose que ello serviría para que se imponga un apena adecuada y sobre todo fundamentado adecuadamente la sentencia condenatoria.

4. Expediente N° 3170-2013

El Segundo Juzgado Penal Colegiado Permanente de la Corte Superior de Justicia de Lambayeque, de la ciudad de Chiclayo, emitió sentencia a través de la resolución siete de fecha 01 de junio del año 2017, que absuelve a don Adelis Hernán García Díaz como autor del delito de Femicidio en agravio de Rosabel Martínez Delgado.

De los hechos del presente caso, resulta que en el año 2013 la agraviada decide separarse y retirarse del hogar convivencial que

sostenía con el procesado, ello producto de que él tenía una relación con otra persona en la ciudad de Jaén y ella por su parte también mantenía relación con otra persona en la ciudad de Tuman, y a decir de la acusación fiscal el procesado contrato a personas para que la asesinaran dejándola muerta con heridas en el cuello en un matorral a fueras de la ciudad, precisando que la agraviada era una persona humilde y que no tenía enemigos, siendo el procesado el único que podría hacerlo por tener celos producto de su otra relación sentimental. Por su parte la defensa del acusado, sostuvo que la víctima el día de los hechos estuvo con su actual pareja denominado Capiro y es él quien tendría que responder más de las circunstancias en que fue encontrada la víctima, agrega que la pericia psicológica muestra que su patrocinado no es una persona violenta y que las pruebas que ofrece el ministerio Público todos son familiares de la víctima y que tienen enemistad con el imputado.

De la revisión del expediente materia de investigación obra la pericia psicológica N° 204/2013, de fecha cinco de junio del 2013 que se practicó al investigado Adelis Hernán García Díaz concluyéndose que en el momento de la evaluación presenta preocupación o se refugia en su fantasía por el problema de investigación, se esfuerza por ganar la aprobación y simpatía de los demás, con cierta inmadurez emocional, dependiente, sujeto que se deja llevar, con baja autoestima, necesidad de compensación con sentimientos de inferioridad, de carácter individualista, egocéntrico y fácilmente se siente ofendido, es un

observador alerta y agudo, busca nuevas vías que le ofrezcan más libertad y la oportunidad de sacar al máximo provecho de ellas, quiere demostrar asimismo que es una persona capaz y que puede conseguir reconocimiento de los demás, evita esfuerzos excesivos, se angustia cuando sus necesidades y sus deseos son mal entendidos, cree que no tiene a nadie en quien confiar ni apoyarse, se reciente por lo tanto de cualquier restricción o límite que se le imponga o insiste en ser libre y estar desligado de ataduras, con tendencia a la introversión, sujeto débil, caprichoso, ansioso, rígido, pesimista, reservado y tranquilo, con tendencia a las obsesiones y fobias con dificultades sexuales (cierta ambivalencia), características que no lo incapacitan para percibir y evaluar la realidad adecuadamente. Precisa que cuando se refiere de carácter individualista es una persona que está relacionada con el egocentrismo y tiene que ver con sus características propias de su preocupación individual, o sea se preocupa por el mismo, es centrado a él mismo, todo lo que circula dentro de su sistema es hacia sí mismo, es el centro de la atracción en sí, es a lo que se refiere su carácter individualista y egocéntrico. Fácilmente se siente ofendido, porque es una persona que de una u otra manera se siente ofendido cuando no están de acuerdo con él o de repente le realizan alguna pregunta que no es parte de ella, o sea le afecta cualquier situación que le puedan ocasionar y le digan, el qué dirán, es ahí cuando se siente ofendido. Respecto a que se reciente ante cualquier límite que se le imponga e insiste en ser libre y estar desligado de ataduras, en este caso, el hecho

mismo de su juventud, no es una persona que anhela, se proyecta o de alguna u otra manera su mundo fantástico va más allá de lo real, de lo que lo puedan establecer dentro de la realidad, siempre está pensando y proyectándose a algo mucho más que él pueda en sí ser en la vida.

Como bien se puede apreciar, sí existe una pericia psicológica practicada al procesado, no habiendo más cosas que alegar, toda vez que en este proceso no se determinó ni se individualizó la pena por el delito de feminicidio, producto de la investigación el sujeto inculpa resultó absuelto no siendo responsable de los actos que le fueron atribuidos por parte del representante del Ministerio Público.

5. Expediente N° 10633-2016

El Primer Juzgado Penal Colegiado Permanente de la Corte Superior de Justicia de Lambayeque, de la ciudad de Chiclayo, emitió sentencia a través de la resolución tres de fecha 24 de noviembre del año 2017, que condena a Marvin Wilfredo Sánchez Jaime como autor del delito de Feminicidio en grado de tentativa en agravio de María Jacqueline Carhuajulca Barboza imponiéndole once años de pena privativa de la libertad con el carácter de efectiva.

Al respecto, se tiene que el juzgador al momento de emitir sentencia no toma en cuenta el perfil psiquiátrico del agente que cometió el delito de feminicidio en grado de tentativa, precisándose que en el rubro “1.5. Actividad Probatoria” de la sentencia en el considerando “1.5.1. Examen del acusado Marvin Wilfredo Sánchez Jaime”, en la cual expresa que el día de los hechos estaba tomando con unos amigos luego fue a la casa

de Jacky con quien tiene una relación extramatrimonial y le reclamó de que en el barrio andan diciendo de que ella no es buena y que para con una persona que es supuestamente su tío, por lo que él quería dirigirse a su casa del señor y ella lo forcejea para que no se valla, siendo en esas circunstancias que escucha un disparo que no supo de donde vino, “no sabe quién se cruzó por allí, no recuerda quienes estuvo por el lugar, cuando volteó y camino hasta la esquina para ver quién era, en eso ve a la agraviada que se apega a la puerta de una casa y se metió”, al verla tirada dentro de esa casa y la puerta estaba abierta decidió abrirla de una patada, entonces la levanto en sus brazo y la saco a la calle es en ese momento que sus tías le gritaron “maldito”, “que le has hecho”, y él les decía que no sabía quién le disparó, seguidamente se aparecieron dos motorizados, razón por la cual decide darse a la fuga porque creía que iba a tener más problemas al igual que en oportunidades anteriores en donde ya lo había recibo varios balazos, entonces al escuchar balazos decide correr y al ver una puerta abierta decide meterse a esa casa, luego los policial lo han sacado sin oponer resistencia y lo llevaron a la comisaría, donde lo han golpeado, cacheteado, lo han puesto marrocas y que hasta la actualidad tiene dichas marcas, un policía comenzó a ahorcarlo y producto de ello quedo inconsciente, jura por dios que es incapaz de hacer daño a una persona tan indefensa, precisa también que Jacky declara por despecho, lo hunde más, y que cuando han disparado era para él, pero por desgracia le ha caído a Jacky, pero que todo lo sucedido es por culpa de la agraviada.

Aclarando el Colegiado que el acusado fuga porque tiene un trauma, porque lo han disparado dos veces, no se paró porque la prima de Jacky lo había tumbado al suelo y decía “dispárale”, “dispárale”, se corrió porque los dos que bajaron de la moto lo apuntaron, cuando corrió lo dispararon, incluso ella misma lo refiere.

Por nuestra parte, debemos indicar que no se hace un análisis psiquiátrico del autor de este delito, tal como se desprende de la misma sentencia en la que no se encuentra, así como también en todo el expediente, no hay examen psiquiátrico o psicológico del agente, lo cual hubiese servido de mucho como conocer el estado mental del acusado al momento de cometer el delito, conocer las condiciones y circunstancias en la que se llevó a cabo su actuar. Asimismo, se debe señalar que no obra en el expediente algún examen psiquiátrico o psicológico practicado a la agraviada para conocer el perfil o estado mental y psicológico.

6. Expediente N° 4902-2017

El Juzgado Colegiado Penal Vacacional de la Corte Superior de Justicia de Lambayeque, de la ciudad de Chiclayo, emitió sentencia a través de la resolución número dos de fecha 14 de febrero del año 2018, que condena a don Johnny Carlos Chozo Neyra como autor del delito de Femicidio en agravio de Flor Yaneth Calderón Chávez a treinta y cinco años de pena privativa de la libertad con carácter de efectiva.

En este caso, el imputado acepta los cargos que se le atribuyen a través del proceso especial de conclusión anticipada, en donde se

determinó la responsabilidad del autor del delito de feminicidio en cuanto asesinó a su conviviente dándole puñaladas en su cama mientras dormía la víctima, asimismo de los hechos de matar a sus propios menores hijos en circunstancias que estos dormían luego de asesinar a su madre de estos últimos, tapándolos con una sobrecama e introduciéndoles el mismo puñal que utilizó para cometer la conducta delictiva tan aberrante.

Finalmente, debemos indicar que producto de que el autor de este delito se acogió a la conclusión anticipada, no se produjo una pericia psiquiátrica que ayude a los juzgadores a fundamentar adecuadamente la sentencia penal de conformidad, situación que no compartimos porque debió efectuarse la pericia psicológica en mención para establecer las circunstancias que motivaron al agente ejecutar el crimen analizado, así como también para determinar de manera taxativa la pena a cumplir dentro de un establecimiento penitenciario.

7. Expediente N° 7178-2017

El Primer Juzgado Penal Colegiado Permanente de la Corte Superior de Justicia de Lambayeque, de la ciudad de Chiclayo, emitió sentencia a través de la resolución dos de fecha 26 de abril del año 2018, que condena a don Anthony Javier Herrera Bernilla como autor del delito de Feminicidio en agravio de Katherine Mileydi Guerrero Dávila imponiéndole treinta y cinco años de pena privativa de la libertad con el carácter de efectiva.

Los hechos resultan muy aberrantes, siendo que en circunstancias,

del cinco de agosto del año dos mil diecisiete, a las veintitrés horas del día, cuando las agraviadas llegaron como de costumbre a pasar el fin de semana con el acusado, es así que se encontraban en el inmueble en el segundo piso de la Calle Los Incas de la ciudad de Chiclayo, donde el sentenciado tenía alquilado su cuarto, en esas circunstancias estando los dos acostados, el acusado le reclama a la madre de su hija, ya que ésta estaba saliendo con un compañero de trabajo y empieza la discusión, causándole heridas con un cuchillo en distintas partes del cuerpo, sangrando, pero aún no se producía la muerte y al ver que no moría de la cartería de la occisa sacó las pantis de la menor y la estranguló hasta causarle la muerte; posterior a eso su menor hija, estaba durmiendo en la misma tarima y al ver el acusado que se despierta, coge la almohada y la asfixia causándole la muerte, luego él se autolesiona, posterior a esto el vecino de la habitación posterior escucha y ve sangre, llama a los dueños del inmueble, llama a la policía y se llevan al acusado para su atención médica, y se produce el levantamiento de los cadáveres y el recojo de evidencias conforme a las Actas de Hallazgo y Recojo y Acta de Registro Domiciliario.

Ahora bien, de la revisión de autos del presente proceso se advierte la no existencia de una pericia psiquiátrica practicada al responsable del delito de feminicidio, siendo necesario que en el futuro se incorpore al ordenamiento penal que en los delitos de feminicidio se practiquen a sus autores una pericia psiquiátrica para conocer el estado mental y en las circunstancias en que cometen el delito con la finalidad de determinar e

individualizar la pena y fundamentar las sentencias. Finalmente el acusado con participación de su Abogado Defensor, se sometió a la conclusión anticipada del juicio, aceptando cargos

8. Expediente N° 8915-2017

El Segundo Juzgado Penal Colegiado Permanente de la Corte Superior de Justicia de Lambayeque, de la ciudad de Chiclayo, emitió sentencia a través de la resolución tres de fecha 21 de junio del año 2018, que condena a Fidel Coronado Barturen como autor del delito de Femicidio en agravio de Gianelly Katherine Coronado Rojas imponiéndole quince años de pena privativa de la libertad con el carácter de efectiva.

En el presente proceso es de carácter particular en la que el agente del delito de femicidio acepta los cargos y la pena que se le impone, narrando los hechos como sucedieron, es así que el agente llega a la casa de la víctima a la ciudad de la Victoria de Chiclayo y la encuentra lavando su ropa y hablando por celular y producto de los celos le arrebató el celular y ella forcejea para que se lo devuelva, es entonces que ella decide ir a la comisaría a sentar una denuncia en su contra, luego sus amigos de la policía lo llamaron a su celular confirmando que tenía una denuncia en su contra, siendo que en horas de la noche dentro de la casa que se había quedado hasta horas de la noche la cogió fuertemente del cuello y la asfixia tirándola por sus rodias y al ver que no reaccionaba se da cuenta que estaba muerta a lo que el también decide quitarse la vida cortándose las venas del brazo y el cuello.

Finalmente, somos de opinión que en el presente proceso debió practicarse una pericia psiquiátrica para el autor del delito de feminicidio, con la finalidad de conocer y comprender la conducta social y personal del agente, conocer su estado mental al momento de cometer la conducta delictiva, además de ello puede servir para fundamentar adecuadamente una sentencia y sirva de complemento para que en base a ello se reciba terapias psicológicas y pueda en cierto sentido el lograr de una reinserción en el seno de la sociedad. En consecuencia, este es otro expediente en la cual no se practicó una pericia psiquiátrica al autor del delito de feminicidio, a fin de que sea tomado en cuenta para fundamentar adecuadamente la sentencia condenatoria, pese a que el mismo autor se acogió a la conclusión anticipada del proceso al declararse culpable de los hechos que se le atribuyeron.

9. Expediente N° 4296-2017

El Segundo Juzgado Penal Colegiado Permanente de la Corte Superior de Justicia de Lambayeque, de la ciudad de Chiclayo, emitió sentencia a través de la resolución cuatro de fecha 18 de setiembre del año 2018, que condena a don Marcelino Omar Moncayo Bustamante como autor del delito de Feminicidio en agravio de Violeta Ramos Riojas a veinticinco años de pena privativa de la libertad con carácter de efectiva.

Sobre los hechos de la investigación en este proceso se desprende que los hechos ocurrieron el día 26 de febrero del 2016 en horas de la tarde cuando el procesado le reclamó a la agraviada porque no le había

contestado el celular, y cuando llegó le arrebató el celular, es en esas circunstancias que se suscita una discusión entre ellos, ejerciendo violencia física sobre la occisa con el fin de poder tener acceso carnal, siendo violentada por vía vaginal y ante su resistencia el acusado le da muerte asfixiándola de manera mecánica, ejerciendo fuerza con sus dos manos sobre el cuello de la occisa.

Del análisis de la sentencia, se aprecia en el considerando “3.1.2. Hechos probados en Juicio”, taxativamente en el fundamento 3.1.2.5.- Se ha probado que el acusado Marcelino Omar Moncayo Bustamante, al ser evaluado psicológicamente, presenta: estado lúcido de conciencia, orientado en tiempo, espacio y persona, de normal funcionamiento sensorio-perceptivo, desenvolviéndose con lucidez y conciencia de sus actos. Asimismo, presenta perfil de personalidad reservado, suspicaz, cauteloso. Obsesivo, inmaduro, testarudo, impaciente, persistente, controlador, dominante, inseguro, desconfiado y celoso, con dificultades para afrontar las incertidumbres cotidianas, frustrándose rápidamente. Asimismo, como parte del umbral de control y dominio de sus impulsos, presenta una falta de control de sus emociones y de sus impulsos, reaccionando con agresividad, impulsividad al verse desplazado o evasivo, sobre todo en sus relaciones afectivas – sentimentales. En cuanto a su conducta y comportamiento es evasivo de las responsabilidades que genera su conducta, siendo cínico, tendiente a la mentira y a ocultar información, evidenciándose como una persona fría e inexpresiva de sentimientos de dolor. Psicosexualmente activo, de ritmo

intenso, goza del ejercicio del poder y dominio que van acompañados de erotismo y placer de gozo sobre la otra persona, con tendencia voyeristas para estimularse sexualmente y tiende a proyectar sus impulsos autodestructivos en su pareja, sintiendo que él no es pasivo, sometido o pequeño, sino que lo es aquel en quien descarga su violencia interior; asimismo, es propenso a cosificar sexualmente a la pareja, reduciéndola a meros instrumentos para el deleite sexual de su persona, tal como se desprende del Protocolo de Pericia Psicológica N° 002125-2017-PSC.

Finalmente, tal como se desprende del estudio de la sentencia, se aprecia que en este caso sí se empleó la pericia psicológica (más no una pericia psiquiátrica) con la finalidad de fundamentar la presente resolución por parte de los juzgadores penales, lo cual consideramos acertada el criterio asumido, toda vez que permitió convencer plenamente sobre la imposición y la determinación del quantum de la pena para el agente que cometido el delito de feminicidio. Cabe precisar, que con la pericia psicológica practicada al sentenciado se determinó que el responsable tubo la capacidad de discernir entre lo bueno y lo malo, conociendo plenamente de su actuar, precisando que entre ambos opto por elegir lo malo, tal como se muestra con las pruebas incorporadas al proceso en la etapa procesal respectiva que acreditan su responsabilidad.

10. Expediente N° 12162-2017

El Segundo Juzgado Penal Colegiado Permanente de la Corte

Superior de Justicia de Lambayeque, de la ciudad de Chiclayo, emitió sentencia a través de la resolución número diez de fecha 02 de octubre del año 2018, que condena a don ADOLFO BONILLA CARRANZA como autor del delito de Femicidio en agravio de VALERIA ABRIL SAAVEDRA DELGADO, con una pena de treinta años de pena privativa de la libertad.

De la revisión de la sentencia, obra la pericia psicológica practicada al imputado, iniciando dicho informe respecto a la ingesta de alcohol del acusado, donde explica cuál es el metabolismo del alcohol y las consecuencias de éste de acuerdo al nivel que se encuentre en el torrente sanguíneo; el alcohol es una sustancia psicoactiva, tiene como finalidad en un primer momento: un estado de euforia y posteriormente entra en un estado de sedación, la misma que se produce por la cantidad de droga en la sangre, lo relevante es verificar la cantidad que tuvo la persona que cometió el delito a pesar que la muestra pudo haberse tomado mucho después para lo cual se tiene una fórmula estandarizada que se utiliza en toxicología que se trata del método de Widmark, a través de la cual se encuentra la cantidad que pudo tener una persona con ingesta alcohólica en el momento del delito; se encontró que tuvo de 0.5 a 1.5 g/l que se cataloga en estadio II de estado de ebriedad, donde presentaba una disminución de la actividad motora, la cual se entorpece así como el nivel de conciencia, haciendo que la persona tenga dificultad de coordinación de sus actos y posteriormente de un sueño profundo; los niveles del sueño son cuatro;

nivel I: Es consciente aún, que responde a los estímulos en el área del contexto; nivel II: Se pierde esto, pero aún está presente la audición, nivel III: Se establece un sueño que pueda responder a los estímulos externos; nivel IV: Es el sueño profundo; se ha establecido con ese grado de alcoholemia la persona ha tenido un compromiso de su actividad motora o torpeza de la misma y un sueño profundo al no haber escuchado ningún estímulo externo ya sea un disparo de un arma de fuego.

De la evaluación directa practicada al examinado, busca si ha habido algún compromiso o estructura de personalidad psicopático social o antisocial que pudiera ser proclive a las conductas delictivas; indicando que en el examen psicopatológico practicado al examinado no se le encontró ningún compromiso ni en la estructura del pensamiento ni estructura de personalidad, no encontró ninguna anomalía psíquica que lo haga pensar que el evaluado pudiera ejecutar este tipo de delitos. Se trata de una persona joven que no se ha encontrado ninguna psicopatología psíquica, no se ha encontrado ninguna enfermedad asociada; indicando que su Eje 4 es importante en la evaluación del nivel familiar, la estructura de la personalidad viene a hacer el producto del contexto familiar, siendo en el caso de las personas que lo rodean, familiares directos o indirectos, encontrando un buen soporte en ese sentido de tipo de evaluación; también es una persona abierta al diálogo.

Concluyó que no se enmarca su estructura en una conducta delictiva, que ha estado en un acto donde no se encontraba consciente, estado en

un nivel IV, de sueño profundo donde no ha escuchado ningún estímulo.

El sueño tiene cuatro estadios, es progresivo, indicando que el cuarto nivel depende del estado físico de la persona, en un estado común sin ingesta alcohólica puede llegar a un nivel de sueño profundo después de dos horas, señalando que por eso las personas ingresan a robar alrededor de las 03:00 am. a 04:00 am. de la mañana, donde la persona tiene un sueño profundo; sin embargo con una ingesta alcohólica que estimula, es una sustancia psicoactiva en el primer estadio pero luego en los siguientes estadios ya no es un estimulante sino un depresor con un compromiso del sistema neurológico de tal manera que cierta persona sí ya tuviera ingesta alcohólica, el sueño debió ser casi inmediato y su nivel IV ha debido ser pronto. Es posible que se haya quedado dormido sin haber escuchado un disparo; indicando que sólo existe una resistencia cuando una persona es alcohólica y es quien tiene una incapacidad para abstenerse, tiene esa incapacidad después de pasar los cuatro estadios de conductas llamativas como la “celotipia alcohólica”: son aquellas personas que entran en trastorno del pensamiento, tienen un alejamiento de la realidad y dan por cierto cosas que no son ciertas y actúa en base a cosas que no son reales; el “corte matutino” que es un estado de alcoholismo, es decir es como un temblor neurológico y para poder calmar ese temblor es necesario una ingesta matutina; en tercer lugar un “cuadro de embriaguez patológicas”: que es la persona que destruye todo lo que encuentra sin medir las consecuencias y en cuarto lugar una persona alcohólica tiene una “embriaguez patológica repetitiva” es

cuando comete situaciones con falta de conciencia moral, social en los grupos humanos y después no recuerda nada de lo acontecido, pero indicó que el evaluado no está considerado como un alcohólico. Los homicidas, feminicidas tiene un perfil machista, sobrevaloración de su persona, subestima el sexo opuesto; en el peritado se observó el contexto familiar y era una familia estable; indicando que el peritado no reúne con las posturas que toma generalmente una persona que ha cometido el delito de violencia contra la mujer o un feminicidio, por tanto eso no ha encontrado.

A través de la entrevista preguntan sobre la actividad motora, señalando los niveles de conciencia: estreches de conciencia: donde la persona mira como una visión de estanco, sólo se refiere a lo que puede ver, no ve el contexto; el estadio 2: "entorpecimiento de conciencia" donde a la persona se le cae las cosas, pérdida del equilibrio, no camina bien; tiene una reestructuración de la coordinación neurológica; en el estadio 3: Nebulosidad de conciencia, que pueden ingresar en estado de escrupulosidad de la conciencia se pueden cometer delitos sin tener registro en la memoria; cuarto nivel: *estado de coma*, el tipo de nivel de alcohol le permite tipificar el tipo de sintomatología que pudiera tener. En la entrevista indicó que los datos coinciden con la tabla de sintomatología en base a la cantidad de alcohol encontrado. Indicó que se corroboró con la entrevista y con la tabla, realizó el cotejo. Esa es la tabla de valoración clínica de alcoholemia que se encuentra a folio 4. Por la entrevista, con los datos que le ha proporcionado, concluye que el

peritado estaba en estado cuatro. “Celotipia alcohólica” refiere que la persona celosa entra en ideas delirantes, es decir ve cosas que no son ciertas e inventa cosas que no existen, con relación a la persona que lo acompaña, indicando que en la mayoría de delitos afectivos por violencia son por celos; es decir actúa en base a un pensamiento que no lo es, a pesar que no pueda corroborarse e insiste en perseguir en algo; la celotipia está considerado como una psicosis transitoria donde piensa que esa persona que lo acompaña tiene una conducta impropia o incorrecta que sólo existe en su mente, pero es muy diferente cuando una persona reclama por dignidad. Señaló que la relación con el alcohol es que llega en un momento después de los treinta años de edad y sí la persona entra en una conducta adictiva, estaría inmersa en los cuatro niveles: embriaguez patológica, corte matutino, celotipia alcohólica, que se trataría de características a considerar, que está entrando en un estado de alcoholismo. Refiere que las personas normales también pueden cometer delito.

El resultado obtenido es confiable a lo que manda el método Widmark, señalando que cuando aplican algún tipo de fórmula es porque se encuentra estandarizada, esto es, aprobada por el Ministerio de Salud, no utilizan algún método que no esté valorada, ya que eso sería una aventura.

Con el método Widmark no necesariamente exige que deba ser efectuado en algún grado de alcohol en la sangre, ya que lo importante es el resultado y debe tener correlación con la evaluación

psicopatológica que se realiza, ese parámetro debe compararlo con la práctica de la persona evaluada, si es que encaja clínicamente con lo hallado. Reiterando que no interesa el rango de alcohol en la sangre para obtener un resultado, es decir se puede aplicar la fórmula. Indicó que el examinado presentaba 0.93 gr. alcohol en la sangre según su conclusión; en el dosaje etílico arrojó 0.675 de alcohol en la sangre. (Folio 5). Explicó respecto a la fórmula, donde se tiene una “constante” (0.15 litro/hora x 4.5 horas) que es la cantidad que se ha estudiado, que el organismo normal debe excretar en esa cantidad de tiempo; indicando que “4.5 horas” es una constante que todo organismo elimina en esa cantidad y en ese período de tiempo, es decir es una fórmula estandarizada. “+0.25 g/h de alcohol” esa es la información que se debe sumar a la encontrada en el momento que se toma la nuestra; es decir es el estándar a la que se va sumar la cantidad de 0.25, esa cantidad no va cambiar. En la segunda línea, la cantidad “0.675 gr. por litro” fue lo que se encontró en la toma de muestra, después del suceso, indicando que a ello se sumó la constante “0.25”; reiterando que “0.25” es una cantidad estandarizada y que se debe aplicar/colocar en el método de Widmark. Indicó que sí ha tenido en cuenta el resultado del dosaje etílico, precisando que el valor es “0.675”. Señaló que fue cuatro horas y media desde que sucedió el hecho y se tomó la muestra. Preciso que el peritado estaba en estado/ nivel IV de sueño; y estando en el segundo período se debe encontrar a una persona con esa cantidad de alcohol. Una persona estando en el segundo período de alcoholemia, podría

disparar un arma de fuego pero con dificultad.

Finalmente, se precisó que “4.5 horas” es la degradación/ destilación del alcohol en esa cantidad de tiempo; es decir una constante que se va degradar en un organismo, indicando que es en general para toda persona. “0.15gr/litro/hora”, es una constante biológica, es el funcionamiento endógeno del propio organismo que se encarga de eliminar esa sustancia extraña; indicando que “0.15gr/litro/hora x 4.5 horas” se trata de una constante científica para todo ser humano. El resultado de 0.675 gr/ litro, esta va depender de la cantidad que se va encontrar en el momento que se tomó la muestra. La sumatoria de 0.15 + 4.5 dio “4.65”, que es una constante para todo ser humano. El factor de “0.25. gr/hora” corresponde a la eliminación por hora que va tener el organismo. El factor “0.93 gr” se obtiene al sumar 0.675 gr/ l + 0.25gr/h.

Finalmente, por nuestra parte debemos indicar que con la evaluación psicológica de parte se llegó a determinar la personalidad del autor del delito de feminicidio, cuya finalidad era eximirlo de todo tipo de responsabilidad, pero no fue tomada en cuenta por el colegiado al momento de determinar e individualizar la pena.

11. Expediente N° 12363-2017

El Primer Juzgado Penal Colegiado Permanente de la Corte Superior de Justicia de Lambayeque, de la ciudad de Chiclayo, emitió sentencia a través de la resolución seis de fecha 09 de octubre del año 2018, que condena a don Miguel Ángel Yaipén Ipanaqué como autor del delito de Feminicidio en grado de tentativa en agravio de Milagros Cuzco Cuzco a

once años y cinco meses de pena privativa de la libertad con carácter de efectiva.

De los hechos expuestos por el investigado se tiene que el día 28 de diciembre del año 2017 en circunstancias que se encontraba mareado (que no ha tenido los sentidos completos), ingreso a la vivienda de su novia a quien la encontró con un chico (agraviado también) y comenzó a hincarle con un cuchillo y golpearla, señalando que nunca ha querido afectar la vida de su prometida ni de su amigo, y producto de los celos, fue contra el agraviado, para discutir con éste, porque lo que veía era que se estaban besando, delante de él y en su casa.

Obra en el expediente, en el punto “1.6. Actividad Probatoria”, en el considerando “1.6.1.2. Prueba Pericial, literal e.1)”, Del Protocolo Pericia Psicológica N° 1157-2017, practicado a Miguel Ángel Yaipén Ipanaqué, el mismo que se encontró en pleno uso de sus facultades mentales y psicopatológicas, que le impidan percibir y valorar la realidad. Se trata de una persona, que puede mostrar conductas agresivas, cuando se siente ofendido o traicionado. Presenta una estructura de personalidad inestable, con significativas tendencias, a ejercer patrones, de conductas altamente impulsivas y hostiles, ante situaciones estresantes, actúa, dejándose llevar erráticamente, por sus resentimientos internos, los cuales lo conducen a cometer actos imprudentes y de riesgo para sí mismo y para los demás, sabe que es culpable, de lo que ha realizado; pero se arrepiente de lo cometido, su aptitud, es ver a su pareja y trabajar, para reparar los daños ocasionados. Al momento de la

evaluación, denotó estar ansioso, muestra interés, sobre el estado actual de la agraviada; así como, el deseo de tener contacto con la misma, durante la entrevista intentó, dar una apariencia favorable, mostrándose comunicativo y colaborador, no se evidencia dificultades psicomotrices que limite su desplazamiento; otras características físicas: presenta un gran número de cicatrices, en la parte superior izquierda y se aprecia, descuido en su arreglo personal, el evaluado participó en la evaluación, sin complicaciones y colaboró con el procedimiento evaluativo. El evaluado, sufre un síntoma de Cuting, señalado en el ítem V, es un problema de control de los impulsos, son personas, que tienen dificultades, para controlar emociones o gestionar, adecuadamente las emociones, reemplazan ese dolor emocional interno, por un dolor físico, se cree que las personas, que se realizan ese tipo de cortes, es para poder olvidar el tipo de emociones internas, que pueden estar experimentando y son reemplazadas, por una serie de dolores físicos, son personas, que tienen ese tipo de comportamientos, para controlar emociones, los cortes, se encuentran en la extremidad izquierda, exactamente en el brazo izquierdo, son anteriores, a los hechos, por la observación de conducta, el paciente al momento de la evaluación, menciona que los cortes, son cuando tenía problemas, no contó cuantos cortes eran; pero eran un número significativo. Después de la aplicación, de la prueba psicológica, considerando la historia personal, la observación de conducta y aplicación de pruebas, en los resultados, se trataría de una persona, con fuertes tendencias impulsivas e

intolerantes, con fuerte enfrentamiento, de presiones del entorno, mostrando conductas ofensivas, cuando se siente ofendido o traicionado, experimenta importantes conflictos a nivel interpersonal, resentimiento, carencias afectivas, sentimientos de abandono, profunda decepción, hacia la figura paterna, tales conflictos, han desarrollado un claro rechazo, hacia la autoridad, por lo que, podría ejercer conductas de riesgo, hacia sí mismo o hacia quienes lo rechacen o abandonen. Se trata de un sujeto emocional y afectivamente dependiente, demandante y necesitado de cariño y seguridad, establece grandes expectativas sentimentales, por lo que, sus relaciones afectivas, se orientan a ser conflictivas. Presenta una estructura de personalidad inestable, con significativa tendencia a ejercer patrones de conducta, altamente impulsivos y hostiles, ante situaciones estresantes, si bien, presenta conciencia delictiva, hace uso de mecanismos justificatorios, para que los demás, puedan comprender y aceptar sus acciones. No es un sujeto para maquinar o planear a detalle o premeditadamente sus objetivos, por el contrario, actúa dejándose llevar erráticamente, por sus sentimientos internos, los cuales, lo conducen, a cometer actos imprudentes y de riesgo, para sí mismo y para los demás. Se descarta tendencia a la mitomanía, puede alterar o manipular la información, con la finalidad de minimizar su accionar. Señala, que el evaluado, pese a reconocer los hechos, justifica haber actuado de esa manera, bajo los efectos del alcohol. En el presente caso, se tiene a una persona, que tiene dificultades significativas, para poder gestionar y controlar

adecuadamente las emociones y los impulsos, quiere decir, que cuando el sujeto, está expuesto a situaciones demandantes del entorno, no cuenta, con los recursos suficientes, para poder hacer las demandas del medio, por más, que la persona, quiera controlar, porque tiene el déficit, no tiene el comportamiento racional, de poder evaluar el contexto de la situación y gestionar correctamente sus emociones, ante situaciones estresantes, las respuestas para el evaluado, van a ser movidas por los impulsos, que por la razón, no prevé los actos que comete, lo cual, genera conductas disyuntivas y de riesgo, tanto para sí mismo, como las personas, que lo puedan rodear. Las estructuras de personalidad: es dinámica; sin embargo, existen rasgos característicos, en algunas personas, que no pueden ser modificados, en el presente caso, el control de los impulsos, es un comportamiento, que no es apropiado, que podría trabajarse continuo, permanente y supervisado, una persona, que tiende a descontrolarse, desproporcionadamente, ante esos eventos, de una manera impulsiva, es la manera cómo está acostumbrada, a resolver, con un programa de tratamiento, supervisada y de seguimiento constante, puede darse, que el individuo, analice bien los eventos, lo cual va a depender mucho, del tipo de tratamiento, que se le brinde al evaluado y va a depender del interés, que tenga, de mejorar el patrón de comportamiento, que tiene de reaccionar impulsivamente, ante esos eventos, va a depender de los factores que lo rodean, la familia, el soporte social y familiar.

Estamos de acuerdo que en el presente proceso se haya practicado

un examen psicológico al autor del delito de tentativa de feminicidio, el mismo que ha sido empleado para fundamentar la sentencia por parte de los juzgadores del Colegiado, determinándose que el agente presenta traumas y padece de enfermedad psicológica que no puede controlar, es decir que hay una opinión de la conducta de parte de un perito especializado que sirve de sustento pericial para la determinación e individualización de la pena que corresponde al agente que comete este delito, como es en el fundamento cuarto de la sentencia “Valoración judicial de la actividad probatoria”, y en el considerando sexto: “vinculación del acusado con los hechos materia de juicio oral y razones que desvirtúan los argumentos de la defensa. 6.6.”, que precisa que se encontró en pleno uso de sus facultades mentales y psicopatológicas, que no le impiden percibir y valorar la realidad, se trata de una persona, que puede mostrar conductas agresivas, cuando se siente ofendido o traicionado, personalidad inestable, impulsivo, hostil, actuando dejándose llevar erráticamente por resentimientos internos y los cuales lo conducen a cometer actos imprudentes y de riesgo para sí mismo y para los demás. Todo ello sirvió para generar convicción en los juzgadores que conforman el Colegiado, declarando la responsabilidad del inculpado teniendo en cuenta los diferentes medios probatorios ofrecidos en la etapa procesal pertinente para ello, agregando el examen pericial practicado al sentenciado que hacen que la determinación del quantum de la pena impuesta no halle mayor análisis y si una adecuada justificación de su aplicación.

12. Expediente N° 3908-2018

El Segundo Juzgado Penal Colegiado permanente de la Corte Superior de Justicia de Lambayeque, de la ciudad de Chiclayo, emitió sentencia a través de la resolución tres de fecha 05 de noviembre del año 2018, que condena a don Víctor Alfonso Pérez Chunga como autor del delito de Femicidio en grado de tentativa agravio de Flor Merli Cajo Barboza imponiéndole diez años tres meses y trece días de pena privativa de la libertad con el carácter de efectiva.

En este caso particular el agente del delito de feminicidio aceptó los cargos de la conducta ilícita mediante la conclusión anticipada, en circunstancias en que el día nueve de abril del año dos mil dieciocho, aproximadamente a las cinco y treinta de la tarde, el acusado luego de haber descubierto una presunta infidelidad por parte de la agraviada, se constituyó a su domicilio a fin de increparle por esa presunta infidelidad con otra persona, pero al ser negado por ésta, él comenzó a propinarle puñetes, patadas por todo el cuerpo y a golpearle en la cabeza con el casco de la moto que portaba, amenazándola a la agraviada con matarla utilizando un cuchillo que portaba, pero la agraviada no confesó, y retornaron a su domicilio. Al llegar a su domicilio, su hija mayor de la agraviada de otro compromiso se percató de las lesiones que presentaba su madre, por lo que intentó comunicar el hecho a sus familiares, pero el acusado las amenazó que no dijeran nada de lo sucedido; al día siguiente la menor, aprovechando un descuido salió de su casa y comunicó a sus familiares sobre el hecho.

Finalmente, debemos especificar que al igual que en los anteriores expedientes analizados y de la revisión de autos se advierte que no existe ninguna pericia psiquiátrica practica al autor del delito de feminicidio.

13. Expediente N° 6981-2015

El Segundo Juzgado Penal Colegiado Permanente de la Corte Superior de Justicia de Lambayeque, de la ciudad de Chiclayo, emitió sentencia a través de la resolución siete de fecha 29 de enero del año 2019, que absuelve a don Carlos Fermín Niquen Murillo como autor del delito de Feminicidio en agravio de Norma Alvarado Yunis y otros.

En lo que concierne a nuestra investigación en este expediente sí se practicó una pericia psiquiátrica al imputado, en la que se concluye que: eje uno, que tiene un trastorno de ideas delirantes, una celotipia que está clasificada dentro de la Organización Mundial de la Salud N°10 como F22.0, el trastorno de idea delirante viene a ser una psicosis sin embargo la persona que la padece tiene buena impresión hasta el momento que se realiza el examen psicopatológico y entra el contenido del pensar se encuentran ideas que no son reales, a eso se le llama trastorno de ideas delirantes, es decir es una psicosis, que el celo es una afirmación o reclamo de algo que no existe, al momento de la evaluación se encontró un episodio depresivo grave con síntomas psicóticos, contra más grave la depresión hay un alejamiento de la realidad donde aparece otra vez el trastorno del pensamiento, una persona con depresión grave requiere internamiento y hospitalización. En el Eje dos los diagnósticos

descansan sobre una estructura de personalidad, la sumatoria de las funciones cognoscitivas y mentales, se concluyó que el evaluado tiene una personalidad paranoide de la cual no se modifica su estructura, las personas que poseen este tipo de personalidad, siempre están alertas desconfiados, echando la culpa a todo el mundo de las cosas que a les suceden. Eje tres, se encontró una gastritis crónica que es irrelevante para la evaluación psiquiátrica pero se señala como enfermedad que acompaña. Eje cuatro, tiene una vital importancia porque se ubica a la persona evaluada dentro de su contexto social que viene a ser la epigenética es decir el peso que se le da a toda persona que rodea a la persona evaluada, lógicamente la familia tiene importancia trascendental, se encontró una familia disfuncional por el conflicto de cónyuges, que la persona paranoide no se lleva bien con nadie ni en las relaciones personales ni en las relaciones familiares. El Eje cinco es la capacidad de inserción social que tiene la persona evaluada, mientras más salud mental se tenga la inserción social va a ser mejor, las personas psicóticas no tiene inserción social por ello se les separa o interna, en el presente caso se calificó al evaluado de tres sobre diez es decir su inserción social es pobre siempre va a tener conflictos por su estructura de personalidad por el tipo de respuestas que va a tener al compuesto que lo rodea. Desde la fecha de la evaluación lo ideal sería un seguimiento sin embargo no volvió a ver al evaluado.

Las enfermedades delirantes no son enfermedades de la inteligencia, incluso a veces se encuentra a personas con intelecto alto que padecen

trastornos del contenido del pensamiento salvo que sean trastornos mentales, que el evaluado tiene capacidad para discernir el bien y el mal, pero lo que no tiene es la capacidad para discernir la realidad, es decir puede discernir el bien y el mal a su manera, el discernimiento falla en su concepto de la realidad.

Las personas paranoides focalizan los puntos de conflicto y salen de la realidad, tiene que existir una persona con la que se genere un punto de conflicto no solo en la relación afectiva puede ser en el trabajo, puede o no haber un factor desencadenante, sin embargo no significa que todo el tiempo estén fuera de la realidad sino hacen un foco con una persona y sobre ella se escapan de contexto, que cuando se habla de depresión grave con síntomas psicóticos se habla de alteraciones de la percepción ya que en estos episodios depresivos graves aparecen sobre todo las pseudo percepciones auditivas que para el campo clínico significa que las personas pueden escuchar voces que lo empujan a hacer cosas conduciendo el contenido del pensamiento y la actitud, que una persona puede tratar de esconder algo al momento de ser evaluada sin embargo se comienza a soltar o se quiebra después de veinte minutos, que cuando se hablan de pseudo percepciones se hace referencia al campo psicótico donde hay un alejamiento de la realidad, que todas las personas tienen un aparato psíquico compuesto por doce áreas una de ellas es el pensamiento el cual tiene un contenido, forma y curso, sin embargo el pensamiento se puede enfermar en esas tres parte de su anatomía, por ejemplo en el contenido de las ideas que se ve a través de

la expresión del lenguaje, en la entrevista uno se da cuenta si la persona está fuera del contexto de la realidad o no, respecto a la forma una persona tiene que darle estructura a lo que va hablando para que sea creíble y respecto al curso que viene a ser la secuencia, si la persona no guarda esas tres estructuras se convierte en una persona no confiable, puede que tenga el contenido y le la forma y sigue un curso de la secuencia durante la entrevista, de ahí se tiene el trastorno de ideas delirantes porque el contenido del pensar se aleja del contexto, que dentro de las áreas de la función mental están los instintos de conservación de la especie los cuales son tres: una es la agresión la cual es buena siempre y cuando se use como mecanismo de defensa, dos es la alimentación y tres son los instintos placenteros, el sexual y el instinto gregario es decir pertenecer a un grupo ser aceptado por un grupo y ser cuidado por el mismo, en el presente caso se altera el instinto gregario al igual que la agresión, es decir el instinto agresivo se pierde ya no se utiliza como un mecanismo de defensa sino se utiliza sin medida y sin control puede ser hacia terceros o hacia uno mismo.

Finalmente, de la revisión de la sentencia, se tiene que luego de apreciado los medios probatorios (testimoniales) por parte de los juzgadores decidieron absolver al acusado, no encontrándolo responsable, no se tomó en cuenta la pericia psiquiátrica.

3.2. CONTRASTACIÓN DE HIPÓTESIS

La hipótesis que nos formuláramos en un primer momento de la presente queda demostrada, por las posiciones de la doctrina que aborda el tema en referencia expresando que es un delito de carácter pluriofensivo que afecta tanto el derecho a la vida de la víctima y produce daño psicológico a los familiares de dicha víctima, así mismo a la misma agraviada cuando se ha producido en grado de tentativa. Asimismo, sostienen que se debe realizar la pericia psiquiátrica de los autores de dicho delito para que el juzgador penal pueda determinar con exactitud la pena a imponer.

Por otro lado, de los trece procesos con sentencia, en siete de ellos se ha realizado pericia psiquiátrica y/o psicológica – procesos N° 3733-2012, N° 870-2016, N° 3170-2013, N° 4296-2017, N° 12162-2017, N° 12363-2017, y N° 6981-2015 –, de los cuales solo en los procesos N° 4296-2017 y N° 12363-2017 se ha tomado en cuenta la pericia psiquiátrica y/o psicológica para fundamentar las sentencias condenatorias y como criterio para la determinación e individualización de las penas por parte de los juzgadores penales en el distrito judicial de Lambayeque. Por tal motivo, nuestra investigación se contrasta con el análisis de las sentencias sobre el delito de feminicidio en donde se aprecia que en la mayoría de casos se practica la pericia psicológica, pero es poco utilizado este medio probatorio por parte de los juzgadores penales para fundamentar adecuadamente las sentencias tanto condenatorias como absolutorias en los procesos de feminicidio, siendo por tanto que queda plenamente contrastada la hipótesis que nos formuláramos al comienzo de la presente investigación.

CONCLUSIONES

1. El feminicidio es un delito de carácter pluriofensivo, afecta la vida de la víctima y a sus familiares de esta, resultando que el tipo de autor para este delito es la pareja, el conviviente o el cónyuge incluso hasta el enamorado.
2. En el Distrito Judicial de Lambayeque durante el período comprendido entre los años 2015 al 2018 se han producido taxativamente diecinueve procesos sobre el delito de feminicidio, de los cuales solo trece procesos tienen sentencia.
3. El perfil psiquiátrico del agente que comete el delito de feminicidio es aquel que con frecuencia presentan traumas y padecen de enfermedades psicológicas que no puede controlar, lo cual permitirá establecer si es responsable o no del delito de feminicidio.
4. La determinación de la pena, debe estar orientada en el grado de responsabilidad del agente infractor, es por ello que en los delitos de feminicidio debe emplearse la pericia psiquiátrica efectuada al agente feminicida.
5. Del análisis realizado a las trece sentencias condenatorias por el delito de feminicidio, en siete de ellas se practicó la pericia psiquiátrica y/o psicológica, de las cuales solo en dos se tomó en cuenta para la fundamentación de la sentencia, siendo los procesos N° 4296-2017 y N° 12363-2017.

RECOMENDACIONES

1. La Corte Suprema de Justicia de la República a través de un Acuerdo Plenario debe acordar que se tomen en cuenta de carácter obligatorio, el perfil psiquiátrico del agente que comete el delito de feminicidio como medio probatorio para determinar las penas a imponer por parte de los juzgadores penales, así como también criterio para fundamentar adecuadamente las sentencias condenatorias dictadas en todos los Distritos Judiciales.
2. Recomendar que se practique de carácter obligatorio la práctica de la pericia psicológica y/o psiquiátrica a los autores del delito de feminicidio por parte de los Juzgadores Penales del Distrito Judicial de Lambayeque, con la finalidad de determinar la pena a imponer y para fundamentar adecuadamente las resoluciones judiciales que condenen o absuelvan a los feminicidas.
3. Tomar como ejemplo en el Distrito judicial de Lambayeque las pericias psicológicas efectuadas a los agentes que cometen el delito de feminicidio y empleadas por parte de los juzgadores penales como fundamento para la determinación de la pena a imponer contenidas en los procesos N° 4296-2017 y N° 12363-2017.

BIBLIOGRAFÍA

LIBROS

- BERGALLI, Roberto (2003). (Coordinador y Colaborador). "Sistema Penal y Problemas Sociales". Editorial Tirant Lo Blanch. Valencia.
- BUSTOS RAMÍREZ Juan (1989). "Manual de Derecho Penal Parte General". Tercera Edición. Editorial ARIEL S. A. Barcelona.
- BUSTOS RAMÍREZ, Juan (2004). "Obras Completas". Tomo I "Derecho Penal. Parte General". Ara Editores. Lima.
- GARCÍA CAVERO, Percy (2012). "Derecho Penal. Parte General". Editorial Jurista. Lima.
- GONZÁLEZ LAGIER, Daniel (2005). "Quaestio Facti. Ensayos sobre prueba, casualidad y acción". Editorial palestra. Lima.
- HURTADO POZO, José y PRADO SALDARRIAGA, Víctor (2011). "Manual de Derecho Penal. Parte General". Tomo I. Cuarta Edición. Editorial IDEMSA. Lima.
- JAKOBS, Gunter y CANCIO MELÍA, Manuel (2003). "Derecho Penal del Enemigo". Editorial Civitas. Madrid.
- MUÑOZ CONDE, Francisco (1975). "Introducción al Derecho Penal". Segunda Edición. Editorial Bosch. Barcelona.
- PEÑA CABRERA, Raúl (1977). "Derecho Penal Peruano. Parte General". Editorial San Marcos. Lima.
- PEÑA-CABRERA FREYRE, Alonso Raúl (2008). "Derecho Penal. Parte Especial". Tomo II. Editorial Idemsa. Lima.

RODRÍGUEZ DEVESA y SERRANO GÓMEZ, Alfonso (1984). "Derecho Penal Español. Parte General". Décimo Séptima Edición. Editorial Olkinson. Madrid.

RUSSEL, Diana E. & HARMES, Roberta A. (2006). "Feminicidio: una perspectiva global". Fondo Editorial de la Universidad Nacional Autónoma de México. México D.F.

TALAVERA ELGUERA, Pablo (2017). "La Prueba Penal". Editorial instituto Pacífico. Lima.

URQUIZO OLAECHEA, José (2016). "Código Penal práctico. Concordancias/doctrina, jurisprudencia/evolución legislativa". Tomo I. Editorial Gaceta Jurídica. Lima.

LEGISLACIÓN

CONSTITUCIÓN POLÍTICA DEL PERÚ.

CÓDIGO PENAL

Ley N° 30068, Ley que incorpora el artículo 108-B al Código Penal y modifica los artículos 107, 46-B y 46-C del Código Penal y el artículo 46 del Código de Ejecución Penal, con la finalidad de prevenir, sancionar y erradicar el feminicidio.

Ley N° 30323 del año 2015.

Acuerdo Plenario N° 001-2016/CJ-116.

Decreto Legislativo N° 1323 del año 2017.

Ley N° 30819 del año 2018.

HEMEROGRÁFICAS

ALMEIDA RUVIO, Marcelo (2018). "El fundamento y las finalidades de la pena criminal. La imprecisión de las doctrinas absolutas y relativas". En Gaceta

Penal & Procesal Penal información especializada para abogados, Jueces y Fiscales, Editorial Gaceta Jurídica, Tomo 113, Noviembre, Lima.

AMOR, Pedro J., ECHEBURÚA, Enrique y CARRASCO, Miguel Á. (2016).

“Daño psicológico en las víctimas de delitos violentos. Implicaciones psicológicas y jurídicas”. En: Actualidad Penal. Al Día con el Derecho Penal, Procesal Penal, Penitenciario, Criminología”, Editorial Pacífico, octubre N° 28, Lima.

ASENSI-PÉREZ, Laura Fátima, DIEZ-JORRO, Miguel (2016). “Evaluación

psicológica en las víctimas de delitos violentos. Implicaciones psicológicas y jurídicas”. En: Actualidad Penal. Al Día con el Derecho Penal, Procesal Penal, Penitenciario, Criminología”, Editorial Pacífico, octubre N° 28, Lima.

BENAVIDES FALEN, Ana Rosa (2015). “El principio de proporcionalidad de las

leyes penales Un estudio preliminar. En: Gaceta Penal & Procesal Penal. Información Especializada para abogados, jueces y fiscales, Editorial Gaceta Jurídica, Tomo 77, Noviembre, Lima.

CCAZA ZAPANA, Joseph Emerson (2019). “La eficacia probatoria de la prueba

pericial y de la testimonial de la víctima en sentencias por delitos de violación sexual de menores de edad”. En: Gaceta Penal & Procesal Penal. Información Especializada para abogados, jueces y fiscales, Editorial Gaceta Jurídica, Tomo 115, enero, Lima.

CONTRERAS CUZCANO, Jhonny Hans (2018). “La violencia familiar como

paso previo al delito de feminicidio”. En: Gaceta Penal & Procesal Penal. Información Especializada para abogados, jueces y fiscales, Editorial Gaceta Jurídica, Tomo 113, Noviembre, Lima.

HUGO VIZCARDO, Silfredo Jorge (2018). "El estado actual del delito de feminicidio conforme al Acuerdo Plenario N° 001-2016/CJ-116 y a la Ley N° 30819". En: Gaceta Penal & Procesal Penal. Información Especializada para abogados, jueces y fiscales, Editorial Gaceta Jurídica, Tomo 110 , Agosto, Lima.

LOAYZA JAVIER, Jerjes (2016). "Mujeres adolescentes y violencia doméstica. Una tipología a partir de casos representativos en Lima". En: Actualidad Penal. Al Día con el Derecho Penal, Procesal Penal, Penitenciario, Criminología", Editorial Pacífico, octubre N° 28, Lima.

PACHECO MANDUJANO, Luis Alberto (2016). "Acerca de una técnica inadecuada para el análisis e interpretación del delito de feminicidio". En: Actualidad Penal. Al Día con el Derecho Penal, Procesal Penal, Penitenciario, Criminología", Editorial Pacífico, octubre N° 28, Lima.

PEÑA CABRERA FREYRE, Alonso Raúl (2017). "La modificatoria de los delitos contra la vida, el cuerpo y la salud por el D. Leg. N° 1323 que fortalece la lucha contra el feminicidio y la violencia familiar". En Gaceta Penal & Procesal Penal información especializada para abogados, Jueces y Fiscales, Editorial Gaceta Jurídica, Tomo 93, Marzo, Lima.

VILLEGAS PAIVA, Elky Alexander (2016). "La Graduación de la pena por debajo del mínimo legal. Consideraciones a partir del principio de proporcionalidad". En: Gaceta Penal & Procesal Penal. Información Especializada para abogados, jueces y fiscales, Editorial Gaceta Jurídica, Tomo 80, Febrero, Lima.

VILLEGAS PAIVA, Elky Alexander (2017). "La reforma penal en torno a la violencia doméstica y de género. Comentarios a la Ley N° 30364 y al D. Leg. N° 1323". En Gaceta Penal & Procesal Penal información especializada para abogados, jueces y fiscales, Editorial Gaceta Jurídica, Tomo 93, marzo, Lima.

LINKOGRAFÍA

Intervención profesional frente al feminicidio. En:
<https://www.mimp.gob.pe/webs/mimp/sispod/pdf/81.pdf>

Peritajes Psicológicos en violencia de género. En:
<http://sitios.uvm.cl/revistapsicologia/revista-detalle.php/2/12/contenido/peritajes-psicologicos-en-violencia-de-genero>

AGUILAR-RUIZ, Raúl (2016). "Tipologías de feminicidas con trastorno mental en España". En: <https://journals.copmadrid.org/apj/art/apj2018a4>

ESPINOZA DE LOS MONTEROS SARMIENTO, José (2012). "Como redactar un informe pericial". Tercera Edición. Editorial Lulú. Madrid. En:
<https://www.amazon.es/Como-redactar-informe-pericial-Edici%C3%B3n/dp/147160831X>

https://www.google.com.pe/search?ei=PPSSXM_6CKaw5wKE35aYBg&q=+perfil+psicologico+del+feminicida+tesis&oq=+perfil+psicologico+del+feminicida+tesis&gs_l=psy-ab.3...78542.98476..99344...5.0..3.2111.14938.0j1j5j4j4j5j1j0j1.....0....1..gws-wiz.....0i71j0i7i30j0j0i30j0i8i30j0i8i7i30.5ZJ4W0zKB-Q
<http://repositorio.unh.edu.pe/bitstream/handle/UNH/613/TP%20-%20UNH%20DERECHO%200041.pdf?sequence=1&isAllowed=y>

<http://www.pensamientopenal.com.ar/system/files/2016/01/doctrina42798.pdf>

http://repositorio.udh.edu.pe/bitstream/handle/123456789/466/T_047_73821785T.pdf?sequence=1&isAllowed=y

<http://repositorio.udh.edu.pe/bitstream/handle/123456789/835/GUTI%C3%89RREZ%20GAMBOA%2C%20Reyna%20Gissella.pdf?sequence=3&isAllowed=y>

<http://repositorio.udh.edu.pe/bitstream/handle/123456789/369/V%C3%8DCTOR%20ALEJANDRO%20AMES%20LARA.pdf?sequence=1&isAllowed=y>

<http://www.flora.org.pe/pdfs/Feminicidio.pdf>