



ESCUELA DE POSTGRADO
UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

La benignidad de la pena en el delito de peculado
doloso y su finalidad disuasiva en la región Pasco
2014-2016

**TESIS PARA OPTAR EL GRADO ACADÉMICO DE:
MAGÍSTER EN DERECHO PENAL Y PROCESAL PENAL**

AUTOR:

Br. Florencio Vásquez Chuquihuaccha

ASESOR

Dr. Manuel García Torres

SECCIÓN:

Derecho

LÍNEA DE INVESTIGACIÓN:

Derecho Penal

PERÚ - 2016

Jurado de tesis:

Dr. Edwin Martínez López
Presidente

Dra. Luzmila Garro Aburto
Secretario

Dr. Manuel García Torres
Vocal

Dedicatoria

Dedico con mucho cariño la presente tesis a la memoria de mis padres, Francisco y Marcelina por ser la fuente de mi vida, ejemplo y guía de mi superación personal y profesional Que Dios los tenga en su gloria.

Agradecimiento

A Dios por haberme permitido alcanzar un objetivo más en mi vida, realizando este trabajo de investigación con esfuerzo y perseverancia.

A mi esposa Jesús María por el invaluable apoyo que siempre me ha brindado de modo incondicional.

A mi hija Karol por su profesionalismo, oportuna intervención y aliento constante para lograr lo propuesto.

Al Dr. Manuel García Torres por su orientación y guía profesional para hacer realidad la presente investigación de enfoque cualitativo.

Declaración de Autenticidad

Yo Florencio Vásquez Chuquihuaccha, estudiante del Programa de Maestría en Derecho Penal y Procesal Penal de la Escuela de Postgrado de la Universidad César Vallejo, identificado con DNI. 04063935, con la tesis titulada “La benignidad de la pena en el delito de peculado doloso y su finalidad disuasiva en la Región Pasco 2014-2016”.

Declaro bajo juramento que:

- 1) La tesis es de mi autoría.
- 2) He respetado las normas internacionales de citas y referencias para las fuentes consultadas. Por Tanto, la tesis no ha sido plagiada ni total ni parcialmente.
- 3) La tesis no ha sido autoplagiada; es decir, no ha sido publicada ni presentada anteriormente para obtener algún grado académico previo o título profesional.
- 4) Los datos presentados en los resultados son reales, no han sido falseados, ni duplicados, ni copiados y por tanto los resultados que se presenten en la tesis se constituirán en aportes a la realidad investigada.

De identificarse la falta de fraude (datos falsos), plagio (información sin citar a autores), autoplagio (presentar como nuevo algún trabajo de investigación propio que ya ha sido publicado), piratería (uso ilegal de información ajena) o falsificación (representar falsamente la ideas de otros), asumo las consecuencias y sanciones que de mi acción se deriven, sometiéndome a la normatividad vigente de la Universidad César Vallejo.

Lima, 23 de enero de 2016.

Florencio Vásquez Chuquihuaccha
DNI No. 04063935

Presentación

Señores Miembros del Jurado:

En cumplimiento a la normatividad para la elaboración de tesis, se presenta a ustedes el trabajo de investigación titulado: La benignidad de la pena en el delito de peculado doloso y su finalidad disuasiva en la Región Pasco 2014-2016.

El documento consta de cinco capítulos:

Capítulo I. Introducción

Capítulo II. Problema de Investigación

Capítulo III. Marco Metodológico

Capítulo IV. Resultados

Capítulo V. Discusión

Conclusiones

Recomendaciones

Referencias

Apéndices

Esta investigación se presenta con la finalidad de determinar si la pena en el delito de peculado doloso, cumple actualmente su finalidad disuasiva en la Región Pasco 2014-2016, toda vez que, es el resultado de nuestra preocupación en el distrito Fiscal y Judicial de Pasco, ante el significativo número de casos en trámite, que vienen transitando en la Fiscalía Especializada de Corrupción de

Funcionarios y sentenciados en los Juzgados Penales Unipersonales y el Colegiado, respecto a los delitos contra la Administración Pública y de manera específica el delito de peculado doloso por apropiación o utilización comprendidos a los funcionarios y servidores públicos de esta Región.

Espero señores Miembros del Jurado que esta investigación se ajuste a las exigencias establecidas por la Universidad y merezca su aprobación.

El Autor

Contenido

Página del jurado	ii
Dedicatoria	iii
Agradecimiento	iv
Declaración de autenticidad	v
Presentación	vi
Índice	viii
Resumen	xiii
Abstract	xv
 I: INTRODUCCIÓN	
1.1 Antecedentes	17
1.2 Marco teórico referencial	19
1.2.1 La Administración pública	19
El derecho administrativo y el concepto de administración pública	20
1.2.2 La función pública	20
Noción de función pública	20
La función pública: ¿Noción jurídico penal?	22
Relaciones y diferencias con “servicios públicos” y “servicios de necesidad pública”	23
La función pública con efectos penales	25
La ética de la función pública	26
El código de ética de la función pública en el Perú	27
El Código de ética del Poder Judicial	27
El Código de ética del Ministerio Público	28
1.2.3 Autoría y participación	28

Cuestiones generales	28
Autoría en los delitos de infracción de deber	29
Autor ejecutivo en delitos de infracción de deber	30
Coautor en delitos de infracción de deber	30
Participación en los delitos de infracción de deber	30
La autoría y participación criminal según el Tribunal Constitucional.	31
1.2.4 Delito de peculado doloso	34
Tipo penal	35
Modalidades del delito de peculado doloso	36
Peculado por apropiación	38
Peculado por utilización	38
Bien jurídico protegido	39
Comportamientos típicos	40
Tipicidad objetiva	42
Sujeto activo	43
Sujeto pasivo	44
Perjuicio patrimonial	45
Tipicidad subjetiva	45
Consumación	46
1.2.5 Derecho comparado en la regulación del delito de peculado doloso	46
1.2.6 El concepto de "funcionario público"	49
Introducción	49
Clasificación de los funcionarios públicos	50
El servidor público	50

La autoridad	51
Trabajador público	51
Los asesores	52
Diferencias entre funcionarios públicos y servidores públicos	52
El estatus especial del funcionario público	53
La posición de garante del funcionario público	53
1.2.7 La prescripción y el transcurso del tiempo	54
La dúplica de la prescripción	55
Clases de prescripción	55
1.2.8 Las consecuencias jurídicas del delito	56
Importancia científica y práctica	56
Propósito de esta teoría	57
1.2.9 La pena	58
Introducción	58
Concepto de la pena	59
Características de las penas	60
Justificación	61
Fundamentos de la pena	62
Fines de la pena	63
1.2.10 Pena de inhabilitación	63
Concepto y naturaleza jurídica	63
Imposición	64
1.2.11 Las penas en el Código penal	66
La pena de cadena perpetua	67
Naturaleza jurídica	67

1.2.12 La punibilidad	68
Necesidad, ubicación y fundamento	68
Los presupuestos de la punibilidad	70
Las condiciones objetivas de punibilidad	71
Las causas de exclusión de la punibilidad	72
Causas personales	72
Causas materiales	73
El Código penal de 1991	73
1.2.13 Teorías de la pena	74
Teorías absolutas	75
Teorías relativas	76
Teorías Mixtas	77
Finalidad disuasiva de la pena	77
Delito y sanciones penales	77
Funciones de las sanciones penales	78
Benignidad de la pena	79
1.3 Marco espacial	82
1.4 Marco temporal	83
1.5 Contextualización histórica	83
Contextualización política	85
Contextualización social	85
Contextualización cultural	86
Supuestos teóricos	86

II: PROBLEMA DE INVESTIGACIÓN

2.1 Aproximación temática: observaciones, estudios relacionados,

preguntas Orientadoras	88
2.2 Formulación del problema de investigación	89
2.3 Justificación	89
Justificación Teórica	90
Justificación Metodológica	90
Justificación Práctica	91
2.4 Relevancia	91
2.5 Contribución	91
2.6 Objetivo	92
2.6.1 Objetivo General	92
2.6.2 Objetivos Específicos	92
III: MARCO METODOLÓGICO	
3.1 Metodología	94
3.1.1 Tipo de estudio	94
3.1.2 Diseño	94
3.2 Escenario de estudio	94
3.3 Caracterización de sujetos	94
3.4 Trayectoria metodológica	95
3.5 Técnicas e Instrumentos de recolección de datos	96
3.6 Tratamiento de la información	98
3.7 Mapeamiento	99
Rigor Científico	100
IV: RESULTADOS	
4.1 Descripción de resultados	104
V: DISCUSIÓN	109

Conclusiones	115
Recomendaciones	118
Referencias	121
APÉNDICE	
A. Sentencia primera instancia	127
B. Sentencia en apelación	135
C. Entrevista magistrados	141
D. Entrevista abogados	143
E. Proyecto de ley	145
F. Matriz de consistencia	147
G.. Declaración jurada	149

Resumen

El principal objetivo de esta investigación es determinar en qué medida la benignidad de la pena en el delito de peculado doloso, cumple actualmente su finalidad disuasiva en la Región Pasco 2014-2016.

En cuanto a la metodología se utilizaron los métodos de las técnicas de observación y de las entrevistas individuales estructuradas a jueces, fiscales y abogados que ejercen la función jurisdiccional, fiscal y la profesión respectivamente en la Región Pasco.

Los resultados determinan que no se está de acuerdo en consenso con las penas del delito de peculado doloso por ser muy benignas; que no disuaden los comportamientos típicos de los funcionarios y servidores públicos y por su benignidad punitiva deben incrementarse teniendo en cuenta la cuantificación de los montos apropiados o considerarse imprescriptibles y en cuanto a la pena de inhabilitación esta debe ser absoluta.

Palabras claves: benignidad de la pena, comportamientos típicos, inhabilitación absoluta.

Abstract

I The main objective of this research is to determine to what extent the mildness of punishment for the crime of willful embezzlement, currently serving its deterrent purpose in Pasco Region 2014-2016.

Regarding the methodology methods of observation techniques and individual structured interviews with judges, prosecutors and lawyers exercising the judicial function , tax and profession in Pasco region respectively they were used.

The results determine not agree in consensus with the penalties of the crime of embezzlement culpable for being very benign; not deter the typical behavior of officials and public servants and their punitive benignity should be increased taking into account the quantification of appropriate amounts or considered imprescriptible and as for the penalty of disqualification this must be absolute.

Keywords: Typical behavior, criminal act, structured individual interview.