



UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

FACULTAD DE DERECHO

ESCUELA DE DERECHO

TESIS

Los Delitos Aduaneros

***Análisis Dogmático y la Necesidad de reforma inmediata a
la Ley N° 28008***

PARA OBTENER EL TÍTULO DE ABOGADA

AUTOR:

JUANA LIDIA CONCEPCIÓN SILVA MURGUÍA

PIURA-PERÚ

2011

DEDICATORIA

Mi tesis se la dedico a Dios por haberme regalado la vida y una familia tan maravillosa; a mis padres y hermana por apoyarme incondicionalmente, y haber hecho tantos sacrificios para ser una gran profesional y por demostrarme su confianza, decirles que a pesar de haber pasado momentos muy difíciles les prometo que todo cambiará y siempre saldremos adelante.

Asimismo a una persona muy especial y estimada de mi parte; que durante toda mi carrera profesional me apoyo incondicionalmente.

AGRADECIMIENTOS

En primer lugar, quiero agradecerle al todo poderoso DIOS por haberme permitido llegar a esta etapa de mi vida y convertirme en una gran profesional.

A mis padres Juan y María Magdalena, por guiarme siempre y enseñarme a cumplir mis metas.

A la chiquita más linda; mi hermana Sandrita quien se sacrificó y se sigue sacrificando por mí y a quién le prometí que terminaría mi carrera profesional y que siempre estaríamos juntas para ayudar a nuestros padres.

Un agradecimiento muy especial a una persona; que siempre me apoyo en todo momento de forma incondicional, gracias por todo.

A todos los profesores que me asesoraron, porque cada uno, con sus valiosas aportaciones, me ayudó a crecer como persona y como profesionalista.

Finalmente agradezco a todas las personas que confiaron en mi persona.

ÍNDICE

CARÁTULA	
DEDICATORIA	
AGRADECIMIENTO	
ÍNDICE	
INTRODUCCIÓN	

PRIMERA PARTE: FUNDAMENTACIÓN METODOLÓGICA

1	DEFINICIÓN DEL PROBLEMA.....	14
	1.1 Justificación del Problema.....	16
	1.2 Formulación del Problema.....	17
2	OBJETIVOS.....	18
	2.1 Objetivo General	18
	2.2 Objetivo Específicos	18
3	ANTECEDENTES	18
4	LIMITACIONES	19
5	HIPÓTESIS	19
6	VARIABLES.....	20
7	MÉTODOS	20
8	TÉCNICAS.....	21
9	PROCEDIMIENTOS E INSTRUMENTOS EMPLEADOS	21
	9.1 Fuentes de Información	21
	9.2 Procedimientos de Recolección de Datos	21
	9.3 Procesamiento de los Datos.....	21
	9.4 Análisis de Datos.....	22

SEGUNDA PARTE: MARCO TEÓRICO

TÍTULO I:

DERECHO PENAL ADUANERO

CAPÍTULO I : GENERALIDADES

1	CONCEPTO	25
2	FUENTES DEL DERECHO PENAL ADUANERO	28
	2.1. La Constitución Política	28
	2.2. Los Tratados Internacionales	29
	2.3. La Ley	29

3. PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO PENAL	
ADUANERO	29
3.1. El Principio de Legalidad	29
3.2. El Principio de Lesividad	30
3.3. El Principio de Jurisdiccionalidad	30
3.4. El Principio de Culpabilidad	30
3.5. El Principio de Proporcionalidad	31
3.6. El Principio de Mínima Intervención Necesaria	31
3.7. El Principio de Taxatividad	32
3.8. El Principio de No-admisibilidad de la Analogía	32
3.9. El Principio de non bis in ídem	32
4. DISTINCIÓN ENTRE LOS DELITOS Y LAS INFRACCIONES	
ADMINISTRATIVAS	33

CAPÍTULO II

RÉGIMEN PENAL ADUANERO

1. NATURALEZA DE LOS DELITOS ADUANEROS	35
2. CARACTERÍSTICAS DE LA NORMA PENAL ADUANERA....	37
2.1. Norma Penal en Blanco.....	37
3. PROBLEMÁTICA Y POLÍTICA CRIMINAL	39
3.1. Factores que Motivan la Comisión de los Delitos Aduaneros	39
3.2. Impactos de los Delitos Aduaneros	40
3.3. La Política Criminal contra los Delitos Aduaneros....	41
3.4. Actuación Gubernamental contra los Delitos Aduaneros	42

TÍTULO II

DELITOS ADUANEROS.

CAPÍTULO I

DEL DELITO DE CONTRABANDO

1. DOCTRINA GENERAL	46
2. EL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO	50
3. FIGURA BÁSICA.	55

3.1.	Definición Legal	55
3.2.	Elementos Constitutivos del Delito	55
3.3.	Penalidad	71
3.4.	El Desarrollo del Delito	71
4.	LAS MODALIDADES DEL DELITO DE CONTRABANDO.....	72
4.1.	Contrabando de Ingreso en Zona Primaria	73
4.2.	Contrabando de Ingreso de Mercancías Trasladas de una Zona Primaria a otra.	74
4.3.	Contrabando de Ingreso por las Fronteras Internas..	77
4.4.	Contrabando por el Transportista	80
4.5.	Contrabando de Ingreso con el Uso de Documentos Aduaneros	82
5.	CONTRABANDO FRACCIONADO	83

CAPÍTULO II

DEL DELITO DE DEFRAUDACIÓN DE RENTAS DE ADUANA

1.	DOCTRINA GENERAL	86
2.	EL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO	88
3.	FIGURA BÁSICA	89
3.1.	Definición Legal	89
3.2.	Los Elementos Constitutivos del Delito.	89
3.3.	Penalidad.	97
3.4.	El Desarrollo del Delito	97
4.	MODALIDADES DEL DELITO DE DEFRAUDACIÓN DE RENTAS DE ADUANA.	100
4.1.	Defraudación mediante Fraude sobre Características de las Mercancías que Procuran un Tratamiento Aduanero o Tributario más Favorable del que corresponde.	100
4.2.	Defraudación por Simulación de una Operación de Comercio Exterior que Procura la Obtención de un Beneficio Económico.	106
4.3.	Defraudación mediante la Sobrevaloración, Subvaluación o Variación de la Cantidad de las Mercancías que procura la Obtención de Incentivos o Beneficios Económicos.	108

4.4. Defraudación por Fraude de Características de las Mercancías que Procura la Obtención de un Beneficio Económico.	109
4.5. Defraudación en los Regímenes Aduaneros de Tránsito y Reembarque Evidenciado con la Disposición Indebida de la Mercancías.....	111

CAPÍTULO III

DEL DELITO DE RECEPCIÓN ADUANERA

1. DOCTRINA GENERAL	113
2. EL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO	114
3. DEFINICIÓN LEGAL.	115
4. ELEMENTOS CONSTITUTIVOS DEL DELITO.	115
5. PENALIDAD.	117
6. EL DESARROLLO DEL DELITO.....	118

CAPÍTULO IV

DEL DELITO DE FINANCIAMIENTO DE LOS DELITOS

ADUANEROS

1. CONSIDERACIONES PREVIAS	119
2. EL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO	119
3. DEFINICIÓN LEGAL	120
4. ELEMENTOS CONSTITUTIVOS DEL DELITO	120
5. PENALIDAD	121

CAPÍTULO V

DEL DELITO DE TRÁFICO DE MERCANCÍAS PROHIBIDAS O RESTRINGIDAS

1. DOCTRINA GENERAL.....	122
2. EL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO.....	123
3. DEFINICIÓN LEGAL	123
4. ELEMENTOS CONSTITUTIVOS DEL DELITO	124
5. PENALIDAD	126
6. EL DESARROLLO DEL DELITO	126

CAPÍTULO VI

CIRCUNSTANCIAS AGRAVANTES

1. CONSIDERACIONES PREVIAS	128
2. CIRCUNSTANCIAS AGRAVANTES	128
2.1. Por el Peligro que significan las Mercancías a la Salud, Seguridad Pública y al Medio Ambiente	128
2.2. Por la Participación en el hecho Delictivo de un Funcionario o Servidor Público	129
2.3. Por la Participación en el hecho Delictivo de un Funcionario o Servidor de la Administración Aduanera, las Fuerzas Armadas o la Policía Nacional del Perú.....	132
2.4. Por El Empleo a la Violencia.	134
2.5. Por el Número de Personas que Participan en el Delito.	135
2.6. Por la Cuantía del Perjuicio Fiscal.	137
2.7. Por el Empleo de un Medio de Transporte Acondicionado	138
2.8. Por el Empleo de Nombre de Persona Inexistente como Destinatario o Proveedor de las Mercancías o Dirección Domiciliaria Falsa.....	139
2.9. Por la Utilización de Menores de Edad o Inimputables...	140
2.10. Por la Cuantía de las Mercancías.....	141
2.11. Por Tratarse de Mercancías Falsificadas o por el Fraude sobre su Origen	142

CAPÍTULO VII

RÉGIMEN PUNITIVO DE LA TENTATIVA

1. CONSIDERACIONES GENERALES	144
2. LA TENTATIVA EN LA LEY N° 28008	144

CAPÍTULO VIII

CONSECUENCIAS ACCESORIAS DEL DELITO ADUANERO

1. LA REPARACIÓN CIVIL	146
2. EL DECOMISO DE LAS MERCANCÍAS	146
3. MEDIDAS APLICABLES A LA PERSONA JURÍDICA	147

**TÍTULO III
ANÁLISIS DOGMÁTICO:**

TOMA DE POSICIÓN Y PROPUESTAS DE MODIFICACIÓN

CAPÍTULO I

BIEN JURÍDICO y CRIMINALIDAD ADUANERA

1. EL BIEN JURÍDICO DE LOS DELITOS ADUANEROS.....	150
1.1. Bien Jurídico En El Delito De Contrabando.....	153
1.2. El Bien Jurídico Y La Defraudación De Rentas De Aduanas.	155
1.3. El Bien Jurídico Y La Receptación Aduanera.....	155
1.4. El Bien Jurídico Y El Financiamiento Para El Delito Aduanero.....	156
1.5. El Bien Jurídico Y El Tráfico De Mercancías Prohibidas Y Restringidas.....	157

CAPÍTULO III

LOS DELITOS ADUANEROS

1. CONTRABANDO – MODALIDADES.....	159
1.1. Contrabando y el problema inicial de la tentativa.....	159
2. Contrabando fraccionado.....	160
3. La tentativa en los delitos aduaneros.....	165
4. La ley de delitos aduaneros y el nuevo proceso penal.....	169
4.1. Proceso Penal y Delitos Aduaneros - Diligencias Preliminares en Flagrancia.....	169
4.2. La terminación anticipada y la ley de delitos aduaneros.	172
5. Delito Aduanero - Infracción Aduanera Administrativa.....	174
5.1. Naturaleza Jurídica de la Infracción Administrativa de la Ley 28008	174
5.2. Falacias sobre presunta Naturaleza Administrativa de las Infracciones del artículo 33º de la Ley 28008.....	175
5.3. En Busca de la competencia jurídico Penal de las Infracciones Administrativas	177
CONCLUSIONES.....	178
RECOMENDACIÓN	179
GLOSARIO.....	180
BIBLIOGRAFÍA.....	188
ANEXO.....	192

INTRODUCCIÓN

La Ley 28008, llamada Ley de Delitos Aduaneros, promulgada a los dieciocho días del mes de junio de dos mil tres, dejó sin efecto la Ley N° 26461 la cual regía desde los veinticuatro días del mes de mayo de mil novecientos noventa y cinco. Dicha modificatoria trajo consigo varios cambios significativos dentro de la política contra la criminalidad aduanera, tales como la tipificación de nuevas modalidades de Contrabando, la creación del delito de Financiamiento, un tratamiento especial de la Tentativa, la disminución del valor de las mercaderías objeto del delito aduanero, como requisitos cuantitativo para la diferencia con la llamada Infracción Administrativa, entre muchos cambios.

Los cambios que se introdujeron con Ley N° 28008, como suele ser, respondieron a exigencias de represión de este tipo de conductas¹, por ello, es que válidamente podemos inferir, que se avizora un nuevo cambio en su seno, ello como consecuencia del contexto socio-económico que viene atravesando el Perú y los diferentes Tratados que se viene negociando con países o grupos económicos.

Es en ese contexto, donde resulta imprescindible realizar un análisis jurídico- dogmático a la Ley N° 28008 y determinar si respecta las instituciones jurídicas de larga data del derecho penal como son la tentativa, los principios generales, etc; y si se adecúa al Nuevo Código Procesal Penal; por ende la presente investigación consta de dos partes; la primera trata de la fundamentación metodológica sobre la que descansa la presente investigación. La segunda parte se estructura en tres títulos; título I derecho penal aduanero donde se desarrollan dos capítulos que tratan temas generales sobre el derecho penal aduanero así como también se describe el régimen penal aduanero.

¹ Se debe tener presente que el 18 de noviembre de 2003, el Representante Comercial de Estados Unidos, embajador Robert Zoellick, anunció la intención del Poder Ejecutivo de los Estados Unidos de iniciar negociaciones con Colombia y Perú así como con Ecuador y Bolivia. Dato Obtenido de la Página Oficial del Tratado de Libre Comercio PERU - EE.UU Accesible en <http://www.tlcperu-eeuu.gob.pe/index.php?ncategoria1=101&ncategoria2=133> Consulta 20 de noviembre DE 2010. Esto evidencia que las expectativas de represión de este tipo de delitos, guarda relación directa con las negociaciones que se tengan en la economía y la seguridad de los operadores de comercio exteriores requieran para la seguridad de sus inversiones.