

ÍNDICE

Abreviaturas y siglas 23

Prólogo 25

Presentación 27

PRIMERA PARTE
DELITO DE CONCUSIÓN
ART. 382° CP

I. INTRODUCCIÓN..... 35

II. ELEMENTOS CONSTITUTIVOS DEL DELITO 39

 A. Bien jurídico 39

 B. Sujeto activo..... 42

 C. Sujeto pasivo 44

 D. Configuración 45

 1. Abuso del cargo..... 45

 2. Medios de ejecución..... 50

 a. Obligar 50

 b. Inducir..... 53

 3. Dar o prometer..... 55

 4. Bien o beneficio patrimonial 57

 5. Provecho propio o de un tercero..... 58

 6. Carácter indebido..... 58

 E.. Elemento subjetivo 59

 F. Consumación y tentativa..... 60

 G. Penalidad 62

H. Autoría y participación.....	63
I. Concurso.....	64
J. Duplicidad del plazo de prescripción	68

SEGUNDA PARTE
DELITO DE EXACCIÓN ILEGAL
ART. 383° CP

I. DESCRIPCIÓN LEGAL.....	71
II. INTRODUCCIÓN.....	72
III. ELEMENTOS CONSTITUTIVOS DEL DELITO	74
A. Bien jurídico penalmente protegido	74
B. Sujeto activo.....	78
C. Sujeto pasivo	80
1. Se requiere de una persona que recepciona la exigencia, hacer, dar o pagar.....	81
D. Configuración	82
1. Abusando de su cargo	82
2. Exige o hace pagar o entregar.....	84
3. Contribuciones o emolumentos no debidos o en canti- dad que excede a la tarifa legal	90
4. ¿Lo exigido, pagado o entregado ingresa al peculio del Estado o del funcionario?.....	95
5. Carácter indebido.....	96
E, Elemento subjetivo	98
F, Consumación y tentativa.....	100
G. Penalidad	101
H. Duplicidad del plazo de prescripción	102
I. Autoría y participación.....	103
J. Concurso.....	104
1. Cohecho pasivo	104
2. Estafa	104
3. Concusión	105

4. Usurpación de funciones 106

5. Peculado 106

TERCERA PARTE
DELITO DE COLUSIÓN
ART. 384° CP

I. INTRODUCCIÓN..... 111

II. ANÁLISIS DE LOS ELEMENTOS CONSTITUTIVOS DEL DELITO DE COLUSIÓN 112

A. Bien jurídico penalmente protegido 114

1. Bien jurídico como deber de lealtad y probidad del funcionario 114

2. Bien jurídico como ejercicio funcional en base a los principios de legalidad e imparcialidad..... 116

3. Bien jurídico como patrimonio estatal 117

4. Bien jurídico como expectativa normativa institucionalizada 118

5. Bien jurídico plurisubjetivo 121

B. Sujetos activos..... 122

1. Funcionario 122

2. Arbitro como partícipe del delito de colusión 124

3. Funcionario de hecho..... 125

4. Participación directa o indirecta del funcionario 126

C. Tercero interesado 131

1. Delito de colusión: ¿delito de encuentro o convergencia? 132

2. Responsabilidad del tercero interesado como autor o cómplice en el delito de colusión..... 135

3. Particular interesado: puede ser un administrador de hecho de la empresa 142

4. Tercero interesado: ¿puede ser otro funcionario? 143

5. Tercero interesado: ¿gestor de intereses?..... 145

6. ¿El tercero interesado debe ser individualizado?..... 146

7. Compliance y el delito de colusión..... 147

D. Sujeto pasivo	155
E. Intervención por razón del cargo	156
1. Acto abusivo o violación de funciones	159
2. Imputación objetiva.....	160
a. Criterios de imputación objetiva	162
3. Colusión y contexto marcadamente delictivo	163
F. Contratación pública.....	166
1. Introducción.....	166
2. Naturaleza patrimonial o económica.....	168
3. Contrato administrativo y civil.....	169
4. Contexto negocial	171
5. Contrato escrito u oral	173
6. Etapas del proceso de contratación	173
7. Prácticas corruptas en las contrataciones	175
8. Modalidades de contratación	178
9. Cualquier otra operación a cargo del Estado	180
10. Contrato como ingreso o egreso de bienes y servicios ..	180
11. ¿Contratación de personal como delito de colusión?.....	182
12. Contratación pública ficticia: ¿delito de peculado o co- lusión?	182
G. Concertación.....	184
1. Concierto subrepticio	186
a. No requiere beneficio económico	189
b. Confluencia de voluntades	190
c. Precisión del acuerdo	194
2. Idoneidad	195
3. Clandestinidad	197
4. Engaño.....	199
5. Colusión como administración desleal del patrimonio estatal	203
6. Concertación por omisión.....	205
7. Delito de propia mano	214

H. Defraudación	216
1. Delito de peligro abstracto	218
I. Tipo subjetivo	219
1. Ánimo de lucro	221
J. Autoría y participación.....	223
1. Autoría directa y coautoría	225
K. Formas imperfectas de ejecución.....	227
L. Consumación	228
M. Colusión agravada.....	229
1. Daño patrimonial: delito de resultado	229
a. Perjuicio como disminución del patrimonio	232
b. Conspiración colusoria	233
c. Perjuicio a través de una pericia contable	235
d. ¿Pericia “oficial” o informe especial de Contraloría General de la República?	237
2. Organización criminal.....	238
a. ¿La agravante de colusión por organización crimi- nal exige previamente la configuración de la agra- vante de perjuicio patrimonial?.....	239
b. Agente: El funcionario o servidor público	241
c. Organización criminal: privada y/o pública	245
d. Tercero interesado en la agravante de organiza- ción criminal.....	245
e. Efectos punitivos del partícipe en la agravante de organización criminal	246
f. Colusión por adhesión o delito de mera actividad ..	247
3. Programas con fines asistenciales, de apoyo o inclusión social	249
4. Calamidad o emergencia sanitaria o comprometa la de- fensa, seguridad o soberanía nacional	249
N. Problemas concursales.....	251
1. Colusión y estafa	251
2. Colusión y hurto	252

3. Colusión y apropiación ilícita	252
4. Colusión y peculado	253
5. Colusión y cohecho pasivo	254
6. Colusión y negociación incompatible.....	254
7. Colusión y tráfico de influencias	256
8. Colusión y concusión	257
9. Colusión y falsedad ideológica	257
10. Colusión y falsedad de documento.....	258
O. Sanciones	259
1. Inaplicabilidad de la suspensión y conversión de la pena.....	260
2. Pena al tercero interesado	263
3. Determinación judicial de la pena: pluralidad de agentes.....	265
P. Beneficios penitenciarios	267
Q. Prueba indiciaria en el delito de colusión.....	268
R. Imputación necesaria: modo, tiempo y lugar	269
S. Conclusiones.....	271

CUARTA PARTE
DELITO DE PATROCINIO ILEGAL
ART. 385° CP

I. INTRODUCCIÓN.....	275
II. ELEMENTOS CONSTITUTIVOS DEL DELITO	276
A. Bien jurídico	276
B. Sujeto activo.....	278
C. Sujeto pasivo	280
D. Configuración	281
1. Intereses particulares	283
a. Interés legítimo e ilegítimo.....	287
2. Valerse del cargo.....	288
3. Patrocinar	291

a. Directa o indirectamente	296
b. Patrocinio por omisión	296
c. Patrocinio ante la Administración pública.....	297
4. Contenido patrimonial.....	298
E. Elemento subjetivo	299
F. Consumación y tentativa.....	300
G. Penalidad	301
H. Duplicidad del plazo de prescripción	302
I. Autoría y participación.....	303
J. Concurso.....	304

QUINTA PARTE
RESPONSABILIDAD DE PERITOS, ÁRBITROS,
CONTADORES PARTICULARES, TUTORES, CURADORES Y
ALBACEAS: EXTENSIÓN DE LA AUTORÍA
ART. 386° CP

I. INTRODUCCIÓN.....	309
II. OBJETO	311
III. SUJETOS ACTIVOS.....	312
IV. SUJETO PASIVO	313
V. CONDUCTA TÍPICA	313
VI. TIPO SUBJETIVO	315
VII. CONSUMACIÓN y TENTATIVA.....	315
VIII. PENALIDAD	315

SEXTA PARTE
ARBITRAJE Y CORRUPCIÓN: DELITOS DE CORRUPCIÓN
COMETIDOS POR LOS ÁRBITROS

I. INTRODUCCIÓN.....	319
II. EXTENSIÓN DEL TIPO PENAL (ART. 386° CP)	320
A. Objeto.....	322
B. Sujeto activo.....	323
C. Sujeto pasivo	324

III. PATROCINIO ILEGAL	325
IV. COLUSIÓN	327
A. ¿Arbitraje solo sobre bienes públicos?	332
V. COHECHO PASIVO ESPECÍFICO	332
A. ¿Árbitro designado solo por el Estado?	334
VI. CONCLUSIONES	335
Bibliografía	337

SÉPTIMA PARTE
JURISPRUDENCIA SUMILLADA

CONCUSIÓN

1. CONCUSIÓN. Bien jurídico: prestigio y buena reputación	357
2. CONCUSIÓN. Bien jurídico: mandato constitucional de no abusar del cargo	358
3. CONCUSIÓN. Sujeto activo: delito especial y de infracción de deber	359
4. CONCUSIÓN. Sujeto pasivo: Estado	360
5. CONCUSIÓN. Abuso del cargo: uso indebido del cargo que ostenta	361
6. CONCUSIÓN. Abuso del cargo: mal uso del cargo otorgado...	362
7. CONCUSIÓN. Abuso del cargo: mal uso de la investidura funcional y situación de superioridad	363
8. CONCUSIÓN. Obligar: constreñimiento	364
9. CONCUSIÓN. Obligar: presión de baja intensidad	365
10. CONCUSIÓN. Inducir: estimular, instigar, inducir o provocar .	366
11. CONCUSIÓN. Bien o beneficio patrimonial: no se lesiona el patrimonio público.....	367
12. CONCUSIÓN. Dolo: como atribución normativa y deber de conocer.....	368
13. CONCUSIÓN. Dolo: no requiere un elemento subjetivo especial	369

14. CONCUSIÓN. Consumación: obligar como delito de resultado e inducir como delito de actividad	370
15. CONCUSIÓN. Penalidad: imposición de la pena accesorio	371
16. CONCUSIÓN. Penalidad: aplicación de la suspensión de la pena	372
17. CONCUSIÓN. Concurso: diferencia entre cohecho y concusión	373
18. CONCUSIÓN. Concurso: diferencia entre cohecho y concusión	374
19. CONCUSIÓN. Concurso: diferencia entre extorsión y concusión	375
20. CONCUSIÓN. Prescripción: duplicidad del plazo de prescripción	376

EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO

1. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Modalidades: explícita e implícita	377
2. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Bien jurídico: la legalidad.....	378
3. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Sujeto activo: condición funcional.....	379
4. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Sujeto pasivo: requiere de una persona que recepciona la exigencia, hacer dar o pagar	380
5. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Sujeto pasivo: requiere de una persona que recepciona la exigencia, hacer dar o pagar	381
6. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Abuso del cargo: ejerce fuera de los casos establecidos por la ley	382
7. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Exige o hace pagar o entregar: tipo de conminación	383
8. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Exige o hace pagar o entregar: diferencias	384
9. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Hace pagar: facilitarse un pago	385

10. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Hace pagar: engaño	386
11. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Contribuciones o emolumentos: sentido más amplio que el derecho tributario	387
12. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Emolumentos: remuneraciones que incluye a las dietas	388
13. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Emolumentos: remuneraciones que incluye a las dietas	389
14. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Contribuciones o emolumentos: incumplimiento de leyes presupuestarias	390
15. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Carácter indebido: al margen de lo legal	391
16. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Carácter indebido: lo no autorizado por ley	392
17. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Dolo: conocimientos necesarios sobre la comprensión de una norma	393
18. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Consumación: exigir como delito de mera actividad	394
19. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Consumación: hacer pagar o entregar como delito de resultado	395
20. EXACCIÓN ILEGAL O COBRO INDEBIDO. Prescripción: duplicidad del plazo de prescripción	396

COLUSIÓN

1. CORRUPCIÓN. Atentado contra el Estado de Derecho	397
2. CORRUPCIÓN. Atentado a las bases del Estado	398
3. CONTRATACIÓN PÚBLICA. Cualquier etapa del proceso...	399
4. SUJETO ACTIVO. Asesor externo	400
5. SUJETO ACTIVO. En razón del cargo	401
6. SUJETO ACTIVO. En razón del cargo	402
7. SUJETO ACTIVO. Delito especial propio	403

8. SUJETO ACTIVO. Funcionario de hecho.....	404
9. EJECUCIÓN DELICTIVA. Proceso arbitral	405
10. SUJETO ACTIVO. <i>Numerus apertus</i>	406
11. SUJETO ACTIVO. Delito de participación necesaria.....	407
12. SUJETO ACTIVO. Participación indirecta mediante visado de un contrato	408
13. SUJETO ACTIVO. Delito de encuentro.....	409
14. TERCERO INTERESADO. Administrador de hecho de la empresa.....	410
15. TERCERO INTERESADO. No puede ser otro funcionario público	411
16. TERCERO INTERESADO. Puede ser otra institución pública	412
17. SUJETO PASIVO. El Estado, entidad u organismo del Estado	414
18. BIEN JURÍDICO PENALMENTE PROTEGIDO. Deber de lealtad y probidad del funcionario	415
19. BIEN JURÍDICO. No puede ser el deber de lealtad o buena fe	416
20. BIEN JURÍDICO PENALMENTE PROTEGIDO. Patrimonio estatal.....	417
21. BIEN JURÍDICO PENALMENTE PROTEGIDO. Expectativas sobre el actuar del funcionario en una contratación pública	418
22. BIEN JURÍDICO PENALMENTE PROTEGIDO. Expectativas sobre el actuar del funcionario en una contratación pública	419
23. BIEN JURÍDICO. Plurisubjetivo	420
24. BIEN JURÍDICO. Imparcialidad	421
25. BIEN JURÍDICO. Deberes positivos	422
26. CONDUCTA TÍPICA. Intervención por razón del cargo	423
27. CONTRATACIÓN PÚBLICA. Fases del proceso	424
28. CONTRATACIÓN PÚBLICA. Contrato ficticio	425
29. CONTRATACIÓN PÚBLICA. Contrato ficticio	426
30. CONTRATO PÚBLICO. Carácter económico	427

31. CONTRATO PÚBLICO. Operaciones tributarias	428
32. CONTRATO PÚBLICO. Tipos contractuales	429
33. CONTRATO PÚBLICO. Civil o administrativo	431
34. CONCERTACIÓN. Núcleo central	432
35. CONCERTACIÓN. Núcleo central	433
36. CONCERTACIÓN. Concierto subrepticio	434
37. CONCERTACIÓN. Acuerdo deliberado.....	435
38. CONCERTACIÓN. Idoneidad.....	436
39. CONCERTACIÓN. Engaño	437
40. CONCERTACIÓN. Acto de negociación maliciosa	438
41. CONCERTACIÓN. Por omisión.....	439
42. CONCERTACIÓN. Unilateralidad	440
43. CONCERTACIÓN. Absolución de funcionario público por absolución previa del tercero interesado.....	441
44. CONCERTACIÓN. Imputación concreta	442
45. CONCERTACIÓN. Comisión por omisión	444
46. CONCERTACIÓN. Comisión por omisión	445
47. CONCERTACIÓN. Deducir de irregularidades administrati- vas	446
48. CONCERTACIÓN. Comisión por omisión	447
49. CONCERTACIÓN. No cabe omisión impropia en la colusión simple	448
50. CONCERTACIÓN. Pacto que excluye de toda negociación a terceros	449
51. COLUSIÓN BÁSICA. Conspiración colusoria.....	450
52. COLUSIÓN BÁSICA. Delito de peligro abstracto.....	451
53. COLUSIÓN BÁSICA. Delito de mera actividad: el perjuicio no forma parte de los elementos objetivos del tipo	452
54. COLUSIÓN AGRAVADA. Perjuicio efectivo	453
55. COLUSIÓN AGRAVADA. Perjuicio patrimonial.....	454
56. COLUSIÓN AGRAVADA. Delito de resultado o lesión.....	455

57. COLUSIÓN AGRAVADA. Perjuicio como impedir la participación a otras empresas.....	456
58. COLUSIÓN AGRAVADA. Pericia contable	457
59. DOLO. Deber de conocer	458
60. DOLO. Conocimiento exigido.....	459
61. DOLO. No se requiere ánimo de lucro, ni beneficio personal ...	460
62. DOLO. Conocimiento del concierto	461
63. DOLO. Tendencia interna trascendente.....	462
64. CONSUMACIÓN. Colusión simple y agravado	463
65. AUTORÍA. Delito de infracción de deber	464
66. AUTORÍA. Delito de infracción de deber	465
67. AUTORÍA. Delito de infracción de deber	466
68. AUTORÍA. Delito de infracción de deber de resguardo de intereses estatales	467
69. COAUTORÍA. Intervención de varios funcionarios.....	468
70. PARTICIPACIÓN. Tercero interesado como instigador o cómplice primario	469
71. PARTICIPACIÓN. Unidad del título de imputación	470
72. PARTICIPACIÓN. Superior jerárquico como instigador	471
73. PARTICIPACIÓN. <i>Extranei</i> como cómplice o instigador	472
74. PARTICIPACIÓN. Cómplice en delitos de infracción de deber	473
75. PENA. Suspensión de la pena para los <i>extraneus</i>	474
76. DETERMINACIÓN JUDICIAL DE LA PENA. Pluralidad de agentes en el delito de Colusión.....	475
77. PRUEBA INDICIARIA. Casuística	476
78. PRUEBA INDICIARIA. Casuística	477
79. DELITO CONTINUADO. Dolo global.....	478
80. PERICIA. No es necesario su realización	480
81. PERICIA INSTITUCIONAL. No es necesario la elaboración de una pericia “oficial” si se cuenta con un informe especial de Contraloría de la República	481

82. IMPUTACIÓN NECESARIA. No es necesario acreditar modo, tiempo y lugar	483
83. IMPUTACIÓN OBJETIVA. Exteriorización de un fin delictivo manifiesto	484
84. PENA. Suspensión de la pena para los extraneos	485
85. DEFRAUDACIÓN. Deslealtad	486
86. DEFRAUDACIÓN. Concertación.....	487
87. CONCURSO. Falsificación de documentos y colusión	488

PATROCINIO ILEGAL

1. PATROCINIO ILEGAL. Bien jurídico: libertad funcional sin presión de otros funcionarios	489
2. PATROCINIO ILEGAL. Bien jurídico: principio de imparcialidad y libertad funcional sin presión de otros funcionarios	490
3. PATROCINIO ILEGAL. Sujeto activo: delito especial propio	491
4. PATROCINIO ILEGAL. Sujeto activo: Sin función específica	492
5. PATROCINIO ILEGAL. Intereses particulares: ajeno a la administración	493
6. PATROCINIO ILEGAL. Intereses particulares: ajeno a la administración	494
7. PATROCINIO ILEGAL. Intereses particulares: que no pertenece a la administración	495
8. PATROCINIO ILEGAL. Intereses particulares: el funcionario debe velar por los intereses públicos	496
9. PATROCINIO ILEGAL. Interés legítimo e ilegítimo: el irrelevante el fin legítimo o no	497
10. PATROCINIO ILEGAL. Valerse del cargo: abuso del cargo que se ostenta	498
11. PATROCINIO ILEGAL. Valerse del cargo: utilizar su calidad funcional	499
12. PATROCINIO ILEGAL. Valerse del cargo: posición privilegiada	500
13. PATROCINIO ILEGAL. Valerse del cargo: idoneidad de la conducta va en relación al cargo.....	501

14. PATROCINIO ILEGAL. Patrocinar: actos concretos a favor del interesado 502

15. PATROCINIO ILEGAL. Patrocinar: asesoramiento o defensa 503

16. PATROCINIO ILEGAL. Patrocinar: consejo como asesoramiento 504

17. PATROCINIO ILEGAL. Patrocinar: realizar informes 505

18. PATROCINIO ILEGAL. Patrocinar: explícito e implícito 506

19. PATROCINIO ILEGAL. Patrocinar: explícito e implícito 507

20. PATROCINIO ILEGAL. Patrocinar: obtener información 508

21. PATROCINIO ILEGAL. Patrocinar: patrocinio por omisión.. 510

22. PATROCINIO ILEGAL. Patrocinar: patrocinio ante la administración pública..... 511

23. PATROCINIO ILEGAL. Dolo: directo 512

24. PATROCINIO ILEGAL. Dolo: participe también debe actuar con dolo directo 513

25. PATROCINIO ILEGAL. Prescripción: duplicidad del plazo de prescripción..... 514

26. PATROCINIO ILEGAL. Prescripción: duplicidad del plazo de prescripción..... 515

27. PATROCINIO ILEGAL. Participación: es admisible la inducción y complicidad 516

28. PATROCINIO ILEGAL. Concurso: negociación incompatible 517