

GIANINA ROSA TAPIA VIVAS

LA VALORACIÓN JUDICIAL DE LA PRUEBA

*En el delito de violación sexual
en agravio del menor de edad*

Presentación

Fidel Rojas Vargas

Prólogo

Pablo Sánchez Velarde



GRILEY

LA VALORACIÓN JUDICIAL DE LA PRUEBA

*En el delito de violación sexual
en agravio del menor de edad*

E D I T O R A J U R Í D I C A G R I J L E Y

Gianina Rosa Tapia Vivas

LA VALORACIÓN JUDICIAL DE LA PRUEBA

*En el delito de violación sexual
en agravio del menor de edad*

Presentación

Fidel Rojas Vargas

Prólogo

Pablo Sánchez Velarde

GRJLEY

Primera edición: julio de 2020

Hecho el Depósito Legal en la Biblioteca

Nacional del Perú N.º 2019-12933

ISBN: 978-9972-04-657-5

Registro del Proyecto Editorial: 31501011900935

© 2020, **La valoración judicial de la prueba**
En el delito de violación sexual en
agravio del menor de edad

© 2020, **Gianina Rosa Tapia Vivas**

© 2020, **Editora y Librería Jurídica Grijley E. I. R. L.**

Jr. Azángaro 868, Lima
Tlfs.: 346-9961 - 955474204
ventas@libreriasgrijley.com

Diseño y diagramación

Libia Huamalí Sánchez

Composición e impresión

Editora y Librería Jurídica Grijley E. I. R. L.
Jr. Azángaro 1075, Lima
Tlf.: 337-5252
ediciongrijley@gmail.com

Tiraje: 1000 ejemplares

DERECHOS RESERVADOS: DECRETO LEGISLATIVO N.º 822

Prohibida la reproducción de este libro por cualquier medio, total o parcialmente, sin permiso expreso de la editorial.

ÍNDICE

Presentación	15
Prólogo.....	21

Capítulo I

Aspectos generales sobre la valoración judicial de la prueba en el proceso penal

1. Concepto de prueba	25
1.1. Principios de la prueba	30
1.1.1. Principio de oficialidad.....	30
1.1.2. Principio de libertad probatoria.....	30
1.1.3. Principio de pertinencia	31
1.1.4. Principio de conducencia y utilidad.....	31
1.1.5. Principio de legitimidad.....	31
1.1.6. Principio de comunidad.....	32
2. La prueba en el proceso penal.....	32
2.1. Concepto	32
2.2. La prueba en el proceso penal peruano	34
2.2.1. Actos de producción	37
2.2.2. Actos de recepción	38
2.2.3. Actos de valoración.....	38

3.	La valoración de la prueba	40
3.1.	Concepto	40
3.2.	Oportunidad para la valoración de la prueba	46
3.2.1.	Para iniciar o dar apertura al procedimiento ..	47
3.2.2.	Durante el procedimiento	47
3.2.3.	Para poner fin al proceso	48
3.3.	Sistemas de valoración de la prueba	53
3.3.1.	La prueba legal o tasada	53
3.3.2.	La íntima convicción	55
3.3.3.	La sana crítica racional o libre convicción	55
3.3.4.	Criterio de conciencia	58
4.	Los medios de prueba	60
4.1.	La prueba testimonial	61
4.2.	La confesión	66
4.3.	La prueba pericial	71
4.4.	La prueba indiciaria	73
4.4.1.	Concepto	73
4.4.2.	Estructura de la prueba indiciaria	77
4.4.3.	Indicio y presunción de inocencia	82
4.5.	La prueba documental	83

Capítulo II

El delito de violación sexual en agravio de menor de edad (víctima de edad inferior a 14 años)

1.	La libertad e indemnidad sexuales como bienes jurídicos protegidos en los delitos sexuales	87
1.1.	La indemnidad y libertad sexual en la doctrina extranjera	90

1.2.	La indemnidad y libertad sexual en la doctrina nacional	95
2.	Tipos penales sexuales	99
2.1.	Violación sexual (artículo 170 del Código Penal).....	100
2.1.1.	Texto legal vigente.....	100
2.1.2.	Evolución legislativa y jurisprudencial	102
2.1.3.	Consideraciones generales	106
2.2.	Violación sexual de persona en estado de inconsciencia o en la imposibilidad de resistir (artículo 171 del Código Penal)	108
2.2.1.	Texto legal vigente.....	108
2.2.2.	Consideraciones generales	109
2.3.	Violación sexual de persona en incapacidad de dar su libre consentimiento (artículo 172 del Código Penal) ..	110
2.3.1.	Texto legal vigente.....	110
2.3.2.	Consideraciones generales	110
2.4.	Violación de persona bajo autoridad o vigilancia (artículo 174 del Código Penal).....	111
2.4.1.	Texto legal vigente.....	111
2.4.2.	Consideraciones generales	112
2.5.	Violación sexual mediante engaño (artículo 175 del Código Penal)	112
2.5.1.	Texto legal vigente.....	112
2.5.2.	Consideraciones generales	112
2.6.	Tocamientos, actos de connotación sexual o actos libidinosos sin consentimiento (artículo 176 del Código Penal)	113
2.6.1.	Texto legal vigente.....	113
2.6.2.	Consideraciones generales	114

2.7. Tocamientos, actos de connotación sexual o actos libidinosos en agravio de menores (artículo 176-A del Código Penal).....	114
2.7.1. Texto legal vigente.....	114
2.7.2. Consideraciones generales.....	115
2.8. Formas agravadas (artículo 177 del Código Penal).....	115
2.8.1. Texto legal vigente.....	115
2.8.2. Consideraciones generales.....	116
2.9. Violación sexual en agravio de menores de edad (víctima de edad inferior a 14 años) (artículo 173 del Código Penal).....	117
2.9.1. Texto legal vigente.....	117
2.9.2. Evolución legislativa y jurisprudencial.....	117
2.9.3. Consideraciones generales.....	132
2.9.3.1. Concepto de violación sexual de menores.....	132
2.9.3.2. Bien jurídico protegido	135
2.9.3.3. Tipicidad objetiva	137
2.9.3.4. Tipicidad subjetiva	137
2.9.3.5. Tentativa y consumación	137

Capítulo III

La valoración judicial de la prueba en el delito de violación sexual en agravio de menores de edad (víctima de edad inferior a 14 años)

1. Consideraciones generales en relación con los niños, niñas y adolescentes	143
1.1. La edad de los menores en la convención sobre los derechos del niño y en el ordenamiento jurídico interno.....	143

1.2.	Los niños, niñas y adolescentes desde el enfoque de la psicología del desarrollo humano	151
1.3.	El interés superior del niño como principio en la Convención sobre los Derechos del Niño de 1989	156
2.	Consideraciones probatorias en el delito de violación en agravio de menor de edad	162
2.1.	Los testimonios de los menores de edad	163
2.2.	Actividad probatoria en relación con el delito de violación sexual en agravio de menor de edad, de conformidad con el Código Procesal Penal de 2004	167
2.2.1.	La entrevista única de víctimas menores de edad de delitos sexuales en Cámara Gesell o en sala especialmente acondicionada.....	168
2.2.2.	Prueba anticipada y prueba preconstituida	176
2.2.3.	Participación de menor de edad víctima de delito de violación sexual en inspección judicial o reconstrucción.....	188
2.2.4.	Examen médico de menor de edad víctima del delito de violación sexual.....	189
2.2.5.	Generales de ley o imágenes de menor de edad víctima del delito de violación sexual en relación con la formación de la carpeta fiscal o del expediente judicial.....	190
2.2.6.	Testimonio del menor de edad víctima del delito de violación sexual en sede de juzgamiento.....	191
2.3.	Actividad probatoria en relación con el delito de violación sexual en agravio de menor de edad, de conformidad con el Código Procedimientos Penales, la Ley N.º 27055 y la Ley N.º 27115.....	193
2.3.1.	El procedimiento penal en materia de delito de violación en agravio de menor de edad.....	194
2.3.1.1.	La declaración de la víctima.....	195

2.3.1.2.	La declaración en los delitos sexuales en agravio de niñas, niños y adolescentes	197
2.3.1.3.	La confrontación y la reconstrucción..	201
2.3.1.4.	La declaración de personas vinculadas con el imputado	206
2.3.1.5.	La pericia médico-legal	208
2.3.2.	La Ley N.º 27115 y sus modificaciones al procedimiento penal en los delitos contra la libertad sexual.....	210
2.4.	La pericia médico-legal en el delito de violación sexual en agravio de menor de edad	213
2.4.1.	Examen del menor agraviado.....	216
2.4.1.1.	Interrogatorio	218
2.4.1.2.	Inspección	218
2.4.1.3.	Examen de lesiones.....	219
2.4.1.4.	Muestras para laboratorio	226
2.4.1.5.	La pericia psicológica	228
2.4.2.	Examen del agresor	232
2.4.2.1.	Examen físico.....	232
2.4.2.2.	Muestras para laboratorio	233
2.4.2.3.	Pericia psiquiátrica	233
2.4.3.	Examen de la escena del delito.....	236
3.	Valoración judicial de la prueba en el delito de violación sexual en agravio de menor de edad.....	237
3.1.	Valoración judicial-probatoria de la declaración de la víctima en los delitos de violación sexual en agravio de menores de edad.....	238
3.2.	Valoración de la pericia en el delito de violación sexual en agravio de menor de edad	248

Capítulo IV

Reglas de valoración probatoria en el delito de violación sexual en agravio de menor de edad, a partir del estudio sistemático de casos judiciales resueltos con el Código de Procedimientos Penales y con el Código Procesal Penal de 2004

Nota preliminar	257
Bibliografía	323

Anexos

Anexo 1: Acuerdo Plenario N.º 4-2015/CIJ-116.....	335
Anexo 2: Acuerdo Plenario N.º 1-2011/CJ-116	353
Anexo 3: Acuerdo Plenario N.º 2-2005/CJ-116	369
Anexo 4: Directiva N.º 002-2018-MP-FN «para la adecuada administración y uso de la Cámara Gesell y Salas de Entrevista Única en el Ministerio Público»	375
Anexo 5: Expediente N.º 5692-2008-PHC/TC.....	385

Se terminó de imprimir en los
Talleres gráficos de Editora y Librería Jurídica Grijley,
en julio del 2020

La presente publicación explora los conceptos sobre la valoración de la prueba en los delitos contra la libertad sexual, con énfasis al menor de edad; pues se trata de una población vulnerable y en la que los operadores de justicia se ven involucrados cuando resuelven las causas que se les presenta, por lo que estos deben actuar con la debida protección legal, dado que en muchos casos se actúa en la clandestinidad. Por ello, además de la doctrina nacional y extranjera de las normas penales sobre la materia, se analiza el enfoque desde las diferentes temáticas conexas, el interés superior del niño, el enfoque de la psicología del ser humano, la pericia médico-legal, el testimonio del menor, la revictimización, entre otros. El análisis de las sentencias expedidas por los órganos judiciales, elaborado por la autora, servirá como una herramienta imprescindible para la comunidad jurídica, puesto que expone los criterios de valoración probatoria que aplican nuestros tribunales.

ISBN: 978-9972-04-657-5



9 789972 046575