



UNIVERSIDAD
PRIVADA
DEL NORTE

FACULTAD DE DERECHO

CARRERA DE DERECHO Y CIENCIAS POLÍTICAS

“LA MOTIVACIÓN FISCAL EN LOS PROCESOS DE LAVADO DE ACTIVOS Y SU INCIDENCIA SOBRE EL PRINCIPIO DE IMPUTACIÓN NECESARIA EN EL ORDENAMIENTO JURIDICO PERUANO”

Tesis para optar el título profesional de:

Abogado

Autor:

Ivan Augusto Tam Moreno

Asesor:

Dr. Ricardo Martín Luperdi Gamboa

Trujillo-Peru

2018

APROBACIÓN DE LA TESIS

El asesor y los miembros del jurado evaluador asignados, **APRUEBAN** la tesis desarrollada por el Bachiller **Ivan Augusto Tam Moreno**, denominada:

**“LA MOTIVACIÓN FISCAL EN LOS PROCESOS DE LAVADO DE ACTIVOS Y SU
INCIDENCIA SOBRE EL PRINCIPIO DE IMPUTACIÓN NECESARIA EN EL
ORDENAMIENTO JURIDICO PERUANO”**

Dr. Ricardo Martín Luperdi Gamboa

ASESOR

Dr. Carlos Héctor Uriarte Medina

**JURADO
PRESIDENTE**

Dr. César Augusto Alva Florián
JURADO

Dr. Donny Pedreros Vega
JURADO

ÍNDICE DE CONTENIDOS

APROBACIÓN DE LA TESIS.....	ii
DEDICATORIA.....	iii
AGRADECIMIENTO.....	iv
INDICE DE CONTENIDOS.....	v
RESUMEN.....	x
ABSTRACT.....	xii

CAPITULO I: INTRODUCCION

1.1. Realidad Problemática.....	14
1.2. Formulacion del Problema.....	18
1.3. Justificación.....	18
1.4. Limitaciones.....	19
1.5. Objetivos.....	20
1.5.1. Objetivo General.....	20
1.5.2. Objetivo Especifico.....	20

CAPITULO II. MARCO TEORICO

2.1. Antecedentes.....	21
2.1.1 Nacionales.....	21
2.1.2 Internacionales.....	23
2.2. Bases Teóricas.....	24
SUBCAPITULO I EL DELITO DE LAVADO DE ACTIVOS Y EL DELITO FUENTE.....	25
1.1. El Nomen Juris y Concepto de Lavado de Activos.....	26
1.2. Contexto Internacional de la Evolución Histórica.....	28
1.3. Desarrollo en el Perú.....	31
1.4. El modelo de la ley especial (Ley N° 27765 y el Decreto Legislativo N° 1106).....	34

1.5. La entrada del Decreto Legislativo N° 1249, a propósito de la modificatoria al D.L. N°1106.....	38
1.6. Modalidades del Delito de Lavado de Activos.....	39
1.6.1. Actos de Conversión y Transferencia o etapa inicial Colocación.....	39
1.6.1.1. Actos de Conversión.....	40
1.6.1.2. Actos de Transferencia.....	41
1.6.2. Actos de Ocultamiento y Tenencia.....	41
1.6.3. Actos de transportes y traslado de dinero o título valores.....	42
1.7. Bien Jurídico Tutelado.....	44
1.8. Delito fuente en el proceso penal.....	46
SUBCAPÍTULO II LA MOTIVACIÓN EN LAS RESOLUCIONES JUDICIALES Y LA MOTIVACIÓN DEL DELITO FUENTE.....	54
2.1. La motivación como resultado del ejercicio jurisdiccional.....	55
2.2. Argumentación Jurídica.....	56
2.3. Fundamento de la argumentación jurídica.....	57
2.3.1. Resolución de conflictos.....	58
2.3.2. Principio de Legalidad.....	58
2.3.3. Coherencia.....	59
2.4. La motivación en su expresión máxima en el proceso penal.....	59
2.5. Requisitos Propios de la Sentencia.....	62
2.6. El derecho a la debida motivación de las Resoluciones Judiciales.....	63
2.7. Requisitos de todo fallo Judicial.....	64
2.8. Diferencias entre Motivación y Fundamentación.....	64
2.9. Supuestos de afectación ante una debida motivación.....	66
2.10. La Motivación en el delito Fuente.....	68
2.10.1. El Ministerio Público y la Motivación en el delito fuente.....	68
2.10.2. Apreciaciones respecto del punto de vista del investigador.....	71

SUBCAPÍTULO III EL PRINCIPIO DE IMPUTACIÓN NECESARIA.....	73
3.1 El Principio de Imputación Necesaria en el Proceso Penal.....	74
3.2. El principio de imputación necesaria y sus garantías procesales penales.....	79
3.3. Los criterios de la Imputación Necesaria.....	81
3.3.1. Requisitos del Principio de Imputación Necesaria.....	81
3.3.1.1 Individualización fáctica.....	81
3.3.1.2. Individualización Lingüística.....	82
3.3.1.3. Individualización Normativa.....	82
3.4. El Principio de Imputación Necesaria y su utilización vía tutela de derechos, según el Acuerdo Plenario N° 3-2012 de la Corte Suprema.....	83
3.5. El principio de imputación necesaria y el lavado de activos.....	84
2.3. Definición de términos básicos.....	88
 CAPITULO III. HIPOTESIS	
3.1. Formulación de la Hipótesis.....	90
3.2. Operacionalización de Variables.....	90
 CAPITULO IV. MATERIAL Y MÉTODOS	
4.1. Diseño de investigación.....	93
4.2. Material.....	93
4.2.1. Unidad de Estudio.....	93
4.2.2. Población.....	94
4.2.3. Muestra.....	94
4.3. Técnicas e Instrumentos de recolección de datos.....	95
4.4. Análisis de información.....	97

4.6. Métodos y procedimientos de análisis de datos.....	100
---	-----

CAPITULO V. RESULTADOS

5.1. Resultado referido al Objetivo específico N°1: Analizar el Principio de Imputación Necesaria y su vinculación con el delito previo en los delitos de Lavado de Activos.....	102
5.1.1. De las entrevistas.....	102
5.1.2. Entrevistas realizadas a fiscales especializados en delitos de Lavado de Activos.....	103
5.1.3. Entrevistas realizadas a expertos en Lavado de Activos.....	119
5.1.4. De la Doctrina.....	114
5.2. Objetivo Especifico N° 2: Analizar la Regulación de la autonomía del delito de Lavado de Activos y el desarrollo del mismo.....	115
5.2.1. Del derecho comparado.....	115
5.3. Objetivo Especifico N° 3 Analizar si los requerimientos acusatorios por los delitos de lavado de activos cumplen con una debida motivación en el delito previo en los años 2011 - 2016.....	120
5.3.1. Del análisis de los Requerimientos Acusatorios.....	120
5.4. Tabla de Análisis de Requerimientos Acusatorios.....	122
5.4.1. Análisis del Requerimiento Acusatorio Caso Fiscal N° 1277-2013.....	122
5.4.2. Análisis del Requerimiento Acusatorio Caso Fiscal N° 1465-2012.....	123
5.4.3. Análisis de Requerimiento Acusatorio: Caso N° 208-2011.....	124
5.4.4. Análisis de Requerimiento Acusatorio: Caso N° 22-2010.....	125
5.4.5. Análisis de Requerimiento Acusatorio Caso N° 423-2012.....	126
5.4.6. Análisis de Requerimiento Acusatorio Caso N° 1280-2011.....	128
5.4.7. Análisis de Requerimiento Acusatorio Caso N° 2426-2008.....	130
5.5. De la Doctrina.....	132
5.6. De las entrevistas.....	133

CAPITULO VI. DISCUSION

6.1. Inicio de la Discusión del Primer Objetivo Especifico.....	134
---	-----

6.1.1. De la Doctrina.....	134
6.1.2. De las entrevistas.....	139
6.1.3. Conclusiones.....	139
6.2. Inicio de la Discusión del Segundo Objetivo Específico.....	139
6.2.1. De la Doctrina.....	139
6.2.2. Del Derecho Comparado.....	139
6.2.3. De las entrevistas.....	140
6.2.4. Conclusiones.....	140
6.3. Inicio de la Discusión del Tercer Objetivo Específico.....	141
6.3.1 De los casos.....	141
6.3.2. De la Doctrina.....	143
6.3.3. De las entrevistas.....	143
6.3.4. Conclusiones.....	143
CONCLUSIONES.....	144
RECOMENDACIONES.....	145
REFERENCIAS.....	146
ANEXOS.....	150

RESUMEN

En este estudio, se ha examinado, aunque mas sincero seria decir que se ha intentado examinar la motivación fiscal en los procesos de lavado de activos y su incidencia sobre el principio de imputación necesaria en el ordenamiento juridico peruano, como un modo de garantizar el principio de imputación necesaria en el proceso penal.

En ese contexto, para la concreción del mencionado objeto, en el primer capítulo, fueron desarrollados de manera preliminar el delito fuente y el delito de lavado de activos en sus aspectos generales y esenciales de acuerdo a la doctrina, jurisprudencia y argumentos esgrimidos por el Tribunal Constitucional. Asimismo el desarrollo del delito fuente su importancia e implicancia en el proceso de lavado de activos.

En el segundo capítulo se abordó sobre el desarrollo de la motivación frente a una necesidad básica de dar una explicación clara con decisiones altamente suficientes y concretas de corte jurisdiccional cumpliendo los requisitos formales y de fondo, constituyendo un derecho básico al conjunto de razonamientos de hecho y de derecho sobre una controversia en específica para una correcta garantía esencial del imputado.

En esa línea de ideas, se abordó el estudio sobre la motivación en el delito fuente, es decir su sistemática de acuerdo a las máximas reglas de la experiencia y la lógica, referente a cómo se está llevando a cabo su interpretación y su valoración hoy en día en nuestra realidad, siendo el delito fuente la piedra angular dentro del proceso de lavado de activos.

En el tercero y último capítulo se abordó respecto al desarrollo del principio de imputación necesaria su estructura como derecho fundamental de protección, su contenido esencial y el replanteamiento de la mencionada fundamentalidad desde una perspectiva hermenéutica, indicando que la fundamentalidad del referido principio está determinada por una garantía procesal y sustantiva al que pertenece al nuevo sistema penal.

En ese sentido el presente trabajo de investigación, fue confrontado con el estudio de casos, donde se aprecia la valoración de los requerimientos acusatorios decretados, a fin de poder determinar la incidencia entre el uso de esta y la debida motivación acorde a las garantías constitucionales que se exige en aras de proteger al imputado.

A través del marco teórico elaborado en la presente investigación, así como los materiales y métodos utilizados, consistentes en entrevistas realizadas a abogados y fiscales especializados en lavado de activos, análisis de requerimientos acusatorios, se logró determinar y corroborar el planteamiento de la hipótesis formulada, siendo que la motivación del delito fuente en los requerimientos acusatorios por los delitos de lavado de activos incide negativamente sobre el Principio de Imputación Necesaria, puesto que la parte afectada (imputado) no posee el derecho de defenderse correctamente, debido a una falta de motivación del delito previo, contraviniendo de esta forma el principio de objetividad fiscal así como el Principio de Imputación Necesaria, regulado en el ordenamiento jurídico peruano.

Tras todo este iter transcurrido, se pudo arribar a la conclusión de que la motivación en el delito fuente en los requerimientos acusatorios por los delitos de lavado de activos, a través de sus presupuestos ya sean procesales o sustantivos, incide negativamente en el principio de imputación necesaria en el proceso penal.

ABSTRACT

In this study, it has been examined, although it would be more accurate to say that it has been tried to examine the motivation of the source crime in the accusatory requirements for the crimes of laundering of assets and its incidence on the principle of imputation necessary in the Judicial District of La Libertad during the period 2011-2016, as a way of guaranteeing the principle of imputation necessary in criminal proceedings.

In this context, in the first chapter, the source crime and the crime of money laundering in its general and essential aspects were developed in a preliminary manner in accordance with the doctrine, jurisprudence and arguments put forward by the Court Constitutional. Also the development of the crime prior its importance and implication in the process of money laundering.

The second chapter dealt with the development of motivation against of a basic need to give a clear explanation with highly adequate and concrete decisions of jurisdictional court fulfilling the formal and substantive requirements, constituting a basic right to the set of factual and of law on a specific dispute for a correct essential guarantee of the accused

In the third chapter the study on the motivation in the source crime, that is to say its systematics according to the maximum rules of the experience and the logic, was approached as referring to how it is carrying out its interpretation and its appraisal nowadays in our reality, referring to the base crime that is the cornerstone of the money laundering process.

The fourth and last chapter dealt with the development of the principle of imputation necessary its structure as a fundamental right of protection, its essential content and the rethinking of the aforementioned fundamentality from a hermeneutic perspective, indicating that the fundamentality of said principle is determined by a procedural and substantive guarantee to which belongs to the new penal system.

In this sense, the present research was confronted with the case study, which evaluates the assessment of the accusatory requirements decreed, in order to be able to determine

the incidence between the use of this and the proper motivation according to the constitutional guarantees that is required for the sake of protecting the accused.

Through the theoretical framework elaborated in the present investigation, as well as the materials and methods used, consisting of interviews with lawyers and prosecutors specialized in money laundering, analysis of accusatory requirements, it was possible to determine and corroborate the hypothesis approach formulated, being that the motivation of the prior offense in the accusatory requirements for money laundering offenses has a negative effect on the Principle of Necessary Imputation, since the party affected (imputed) does not have the right to defend itself correctly, due to a lack of motivation for the crime previous, thus contravening the principle of fiscal objectivity as well as the Principle of Necessary Imputation, regulated in the Peruvian legal system

After all this interval, it was possible to conclude that the motivation in the source crime in the accusatory requirements for the crimes of money laundering, through its budgets is procedural or substantive, negatively affects the principle of imputation necessary in the process.

NOTA DE ACCESO

No se puede acceder al texto completo pues contiene datos confidenciales.

REFERENCIAS

Referencias Bibliográficas:

1. Abanto Vásquez M., (2017) Autonomía del Lavado de Activos, Jurista Editores, Lima-Perú.
2. Aften Da Silva K, S. (2006), Hermenéutica Jurídica y Concreción Judicial, Bogotá-Colombia, Editorial Temis S.A.
3. Alvarado Velloso, A. (2004) Debido Proceso vs Sistema Acusatorio, Bogotá-Colombia
4. Ambos, K., Carrión Zenteno, A., Abanto Vásquez, M. Galain Palermo, P., Asmat Coello, D., Caro John, J.,...Urquizo Videla, G. (Abril 2015), Lavado de Activos y Compliance. Lima-Perú, Editorial Jurista Editores E.I.R.L.
5. Amenta Deu, T (2012) Sistemas Procesales Penales, Madrid-España Ediciones Jurídicas y Sociales S.A.
6. Arango, R. (2005) El concepto de los Derechos Sociales Fundamentales, Bogotá Colombia, Editorial Legis S.A.
7. Arbulú Martínez V. (Mayo-2015) Derecho Procesal Penal un enfoque doctrinario y Jurisprudencial, Editorial Gaceta Jurídica S.A.
8. Bacigalupo, Enrique. (2005), El debido proceso penal., Buenos Aires- Argentina, Editorial Hammurabi.
9. Benavente Chorres, H. Aylas Ortiz, R. (Primera Edición Enero 2010), La casación Penal en el Código Procesal Penal del 2004, Lima- Perú, Editorial Gaceta Jurídica S.A.
10. Binder, M., Burgos Mariños, V., Schonbohn, H., Mixan Mass., Castañeda Díaz, J. (Primera Edición 2009), La realidad dela reforma Procesal Penal en el Perú, Editorial BLG E.I.R.L.
11. Botero Cardona, M., (Primera Edición 2009), El delito de Lavado de Activos en el Perú, Lima-Perú, Editorial ARA, Editores E.I.R.L.
12. Bustamante Alarcón, R. (2009), Las teorías de la Imputación objetiva en el Proceso Penal Peruano, Lima-Perú, Editorial Jurista Editores E.I.R.L.
13. Caro Coria, D., (2015), "Lavado de activos provenientes del delito tributario, Lima-Perú, Editorial Editores.
14. CASTILLO ALVA, J., (2008) "El derecho a ser informado de la imputación" En Temas penales en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional. Anuario de Derecho, Lima-Perú, Fondo Editorial PUCP.
15. CASTILLO ALVA, J., (Octubre 2009). "La necesidad de determinación del delito previo en el delito de lavado de activos. Una propuesta de interpretación constitucional, Lima-Perú Gaceta Penal & Procesal Penal. Tomo 4, Gaceta Jurídica

16. Castillo Córdova, L. (2010) Teoría de los Derechos Fundamentales, Lima-Perú, Editorial Palestra Editores S.A.
17. *Dworkin Ronald., (2002)., Los Principios Generales del Derecho, Massachusetts-USA*
18. Gálvez Villegas, T., (Setiembre, 2014), El Delito de Lavado de Activos Criterios Sustantivos y Procesales, Análisis del Decreto Legislativo N° 1106, Lima-Perú, Editorial Instituto Pacífico S.A.C.
19. GIMENO SENDRA, V., (2007), Derecho Procesal Penal., Madrid-España, Editorial Colex.
20. Gutiérrez, L. (2014) Las disposiciones de Formalización en la etapa Preparatoria, Lima-Perú, Palestra Editores S.A.C.
21. Chero Medina, F. (2013) Proceso Común y Sistemas de Audiencias en el nuevo código procesal peruano Lima-Perú, Universidad San Martín de Porres Fondo Editorial
22. HERRERA GUERRERO, M., (Junio 2016) “La prueba de la procedencia delictiva de los bienes en el delito de lavado de activos. Una primera aproximación”. Lima-Perú, Editorial Instituto Pacífico.
23. LAMAS PUCCIO, L. (Mayo 2016) Aplicación temporal de la Ley en caso de Prorroga de la Investigación, Lima-Perú, Editorial Gaceta Jurídica S.A.
24. LAMAS PUCCIO, L., (Enero 2016), Lavado de Activos y operaciones financieras sospechosas, Lima-Perú, Editorial Instituto Pacífico.
25. MAIER, Julio. B. J.,(1999), Derecho Procesal Penal. Tomo I, Buenos Aires-Argentina, Editores Del Puerto.
26. MENDOZA AYMA, F.,(2010) Imputación concreta. Aproximación razonable a la verdad. Revista Oficial del Poder Judicial. Lima-Perú Corte Suprema de Justicia de la República.
27. MENDOZA LLAMACPONCCA, F., (2017) Autonomía de lavado de activos, Jurista Editores, Lima – Perú.
28. MORE YTURRIA, R. (2016), Tesis denominada El Principio de Imputación Necesaria y la Prisión Preventiva, Trujillo-Perú.
29. NAKAZAKI SERVIGÓN, C., (Diciembre 2015) Los efectos de una mala motivación en el Proceso Penal, Lima-Perú, Editorial Gaceta Jurídica.
30. Neyra Flores J., 2012, Las Garantías Constitucionales y principios procesales en el Derecho Penal, Lima-Editorial Pacífico
31. ORÉ GUARDIA, A., LAMAS PUCCIO, L., BRAMONT-ARIAS TORRES, L., NAKAZAKI SERVIGÓN, C., (Agosto 2015) Aspectos Esenciales de la Casación Penal, Lima-Perú, Editorial Gaceta Jurídica S.A.

32. ORE GUARDIA, A., (Octubre 2016), El Nuevo proceso penal inmediato, Flagrancia, confesión, y suficiencia de elementos de convicción, Lima-Perú. Editorial Gaceta Jurídica.
33. OSTERLING PARODI, F., CASTILLO FREYRE, M., GONZALES BARRON G., CHANAMÉ ORBE, R., (2016), Perspectivas modernas del Derecho Contemporáneo, Lima-Perú, Editorial Ara Editores.
34. PARIONA ARANA, R., (Agosto, 2016), Consideraciones críticas sobre la llamada 'autonomía' del delito de lavado de activos., Lima-Perú, Gaceta Penal & Procesal Penal. Tomo 86, Gaceta Jurídica.
35. PEÑA CABRERA, A. (Primera Edición Enero 2009), El nuevo proceso penal peruano, Lima-Perú, Editorial Gaceta Jurídica S.A.
36. REÁTEGUI SÁNCHEZ, J., (2011) Hábeas corpus y sistema penal. Especial mención al principio de imputación necesaria en el proceso penal., Lima-Perú, Editorial Idemsa
37. REÁTEGUI SÁNCHEZ, J. (Tercera Edición Febrero 2013), Habeas Corpus y Sistema Penal, Lima-Perú, Editorial Gaceta Jurídica S.A.
38. ROSAS CASTAÑEDA, J. (Primera Edición Junio 2015), La Prueba del delito de Lavado de Activos, Lima-Perú, Editorial Gaceta Jurídica S.A.
39. ROSAS YATACO, J. (Segunda Edición Junio 2008), Derecho Procesal Penal, Lima-Perú, Editorial Jurista Editores E.I.R.L.
40. SAN MARTÍN CASTRO, C. (Tercera Edición Abril 2014), Derecho Procesal Penal, Lima-Perú, Editorial Grijley E.I.R.L.
41. SAN MARTIN CASTRO, C., (Noviembre 2015) Derecho procesal Penal Lecciones, Lima-Peru, Editorial Instituto Peruano de Criminología y Ciencias Penales.
42. SANCHEZ VELARDE, P., (2009), *La motivación en las investigaciones penales*, Lima-Perú, Editorial Jurista Editores
43. SOMOCURCIO QUIÑONES, V., (Setiembre 2016), "Formalización de la investigación preparatoria y 'delito fuente' en el lavado de activos: ¿experiencia kafkiana?". Lima-Perú Gaceta Penal & Procesal Penal. Tomo 87, Gaceta Jurídica.
44. TABOADA PILCO, G. (2011-Actualizada), Buenas Prácticas de la Jurisprudencia Penal, Lima-Perú, Editorial Grijley E.I.R.L.
45. TARUFFO, MICHELLE (2006), *Motivación en las Resoluciones Judiciales, Italia*, Editorial Di bigliati.
46. URQUIZO OLAECHEA, J., Abanto Vásquez, M., Salazar Sánchez, N., (Marzo 2015), Dogmática Penal de Derecho Penal Económico y Política Criminal, Lima-Perú, Editorial Gaceta Jurídica S.A.
47. VILLEGAS PAIVA, E., (Abril 2015), La Presunción de Inocencia de en Proceso Penal Peruano, Lima-Perú, Editorial Gaceta Jurídica S.A.

48. ZAFFARONI RAÚL E., (2016), Lavado de Dinero Responsabilidad de defensores por la aceptación de honorarios provenientes de un ilícito penal, Buenos Aires-Argentina, Editorial Hammurabi.