Es nula la sentencia en cuanto condena al reo ausente al pago de la reparación civil.

DICTAMEN FISCAL

Señor:

Sin embargo de la persistente negativa del reo Honorato Alvarez Anca sobre la verificación del delito de que se le acusa, se ha acreditado suficientemente en los actuados de la instrucción y juicio oral, y principalmente por la información policial de fs. 1, declaración de fs. 16 de su co-acusado Fernando Cáceres, confrontación entre ambos de fs. 22 en la que éste imputa y sostiene la participación principal de aquél en el delito y por la escritura pública de fs. 22 que el mismo y su madre doña Lucía Anca viuda de Alvarez otorgan ante el Notario don Andrés Delgado que en la noche del 13 de enero de 1945 cuando don José Puente de la Vega acababa de llegar a Yauri capital de la Provincia de Espinar cabalgando en un caballo y trasladándose inmediatamente después de bajar de él a tomar cerveza en compañía de su amigo Andrés Ignacio Delgado a la tienda vecina de doña Rosa Cornejo, el acusado Alvarez indujo al indígena Fernando Cáceres sirviente de la Vega a desencillar el caballo y entregarle la montura con sus arreos así como un poncho de agua; cosa que obtenida desapareció con esas prendas, cuyo precio de 250 soles más 50 por gastos se obligó a pagar por la escritura pública relacionada de fs. 21, estando por lo demás acreditada la pre-existencia de las especies robadas por las declaraciones del citado Ignacio Delgado y de Víctor Valencia de fs. 15 vta.

Y como mayor prueba aún de la tendencia del acusado Alvarez de los delitos contra el patrimonio, que reafirma su responsabilidad en el caso presente, cabe citarse las dos condenas que ha sufrido impuestas el 3 de mayo de 1937 de tres meses de prisión condicional que constan del segundo párrafo de la razón de fs. 41 y la de seis años de prisión a que se contrae la razón de fs. 44, que por haber sido impuesta la primera más de cinco años antes de la verificación del delito que se juzga y la segunda en 7 de noviembre de 1945 antes de la expedición de la sentencia recurrida, no cabe, a pesar de esa comprobada tendencia al delito considerársele incurso dentro de la disposición del art. 113 del Cód. Penal, y penársele como doble reincidente.

Bajo este concepto encuentro fundada la sentencia recurrida de fs. 61 en cuanto condena al acusado Alvarez Anca a la pena de 8 meses de prisión y al pago del total de 270 soles por reparación civil en favor del agraviado, comprendiendo los daños y perjuicios de que se hace mérito; pero no encuentro justificada la sentencia en cuanto da por compurgada esa pena, pues que la detención que aparece sufriendo en esta causa corresponde también al período de enjuiciamiento en la No. 1195-42 a que se contrae la citada razón de fs. 44, pues según ella la condena a seis años que vencerá el 2 de febrero de 1950 debió principiar el 2 de febrero de 1944, y por lo mismo no cabe descontarse el tiempo de carcerería que sufrió entre enero y noviembre de 1945.

Además tratándose de delitos contra el patrimonio no procede la imposición de la multa de que se ocupa el art. 25 del Cód. Penal; y no habiéndolo sido juzgado por razón de ausencia el reo Fernando Cáceres, no cabe condenarlo, como lo hace la sentencia, a pagar solidariamente con Alvarez la reparación civil.

Por lo expuesto opino porque el Tribunal Supremo se sirva declarar que HAY NULIDAD en la sentencia en cuanto a la condicionalidad de la pena impuesta, la que debe ser efectiva, y reformándola en esta parte disponer que ella vencerá el 2 de octubre de 1950 ocho meses después del vencimiento de la ya relacionada que consta de la razón de fs. 44; declarar asimismo que es insubsistente la recurrida en cuanto impone al condenado a la multa de 5 soles así como en cuanto condena solidariamente con el reo presente al ausente Fernando Cáceres; y que no HAY NULIDAD en lo demás que la sentencia contiene.

Lima, enero 31 de 1947.

Sotelo.

RESOLUCION SUPREMA

Lima, 24 de marzo de 1947.

Vistos; de conformidad en parte con el dictamen del Señor Fiscal: declararon **NO HABER NULIDAD** en la sentencia recurrida de fojas sesentiuna, su fecha diecinueve de setiembre último, que condena a Honorato Alvarez Anca por el delito de robo en agravio de Juan Ceanato, a la pena de ocho meses de prisión compurgada con la carcelería sufrida; fija la reparación civil en doscientos cincuenta soles y reserva el proceso respecto del acusado ausente Fernando Cáceres Taco; la declararon insubsistente en cuanto impone la multa de cinco soles y hace extensivo el pago de la reparación civil al reo ausente, respecto de quien se ha reservado el proceso, por lo que: extrañaron al Tribunal Correccional del Cuzco; y los devolvieron.

**Zavala Loaiza — Frisancho — Fuentes Aragón
Láinez Lozada — Checa.**

Se publicó conforme a ley.

Jorge Vega García, Secretario.