

Santiago, tres de enero de dos mil veinticuatro.

VISTO, OÍDO Y CONSIDERANDO:

PRIMERO: INTERVINIENTES.

Con fecha veintiocho de diciembre último, ante una Sala de este Séptimo Tribunal de Juicio Oral en lo Penal de Santiago, se realizó la audiencia de la causa RUC N° 23-0-0133061-6, RIT N° 259-2023, seguida en contra de **Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez**, chileno, cédula nacional de identidad N° 17.601.465-2, nacido en Santiago el 16 de noviembre de 1990, 33 años, dueño de local de sushi, técnico en gastronomía, soltero, domiciliado en calle Ignacio Carrera Pinto N° 4077, Block 141-B, depto. 403, Ñuñoa, representado por el abogado de la Defensoría Penal Pública Sr. Gonzalo Guzmán la Rivera; y en contra de **Fabián Alexis Fuentes Trureo**, chileno, cédula nacional de identidad N° 17.778.624-1, se feriante, nacido en Santiago el 17 de diciembre de 1990, 33 años, soltero, domiciliado en pasaje Las Violetas N° 3595, villa Los Prados, comuna de Puente Alto, representado por el abogado de la Defensoría Penal Pública Sr. Cesar Bustamante Montero.

El Ministerio Público fue representado por el abogado Sr. José Veizaga González.

Todos los intervinientes tienen domicilio y forma de notificación registrados en el Tribunal.

SEGUNDO: ACUSACIÓN.

Los hechos objeto de la acusación fueron los siguientes:

“El día 2 de febrero de 2023, alrededor de las 22:00 horas, los acusados PAOLO SEBASTIÁN CARDUS GUTIÉRREZ y FABIÁN ALEXIS FUENTES TRUREO, en compañía de otros sujetos, previamente concertados para la ejecución del hecho, llegan a bordo del automóvil marca Chevrolet placa patente CFZH.40, de propiedad de Cardus Gutiérrez, al local Oxxo ubicado en Avenida Macul N° 3430, en la comuna de Macul. Una vez allí, Fuentes Trureo, en compañía de los otros sujetos, ingresan al local, intimidando con, a lo menos, una arma de fuego, a las vendedoras, las víctimas Lorena Espinoza Bravo y María Rodríguez Villarroel, exigiéndoles la entrega de especies, luego de lo cual

sustrajeron botellas de vinos, paquetes de cigarros, paquetes de chocolates y una caja registradora con dinero en efectivo, luego de lo cual volvieron a abordar el vehículo en que llegaron, al volante del cual los esperaba Cardus Gutiérrez; huyendo del lugar, con las especies en su poder”.

A juicio de la Fiscalía los hechos descritos son constitutivos de un delito consumado de robo con intimidación previsto y sancionado en artículo 436, inciso 1°, del Código Penal, correspondiéndole a ambos acusados participación como autores toda vez que han intervenido en los hechos de una manera inmediata y directa.

Respecto de **Fabián Alexis Fuentes Trureo**, no concurren circunstancias modificatorias de responsabilidad penal; y en contra de **Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez**, concurre la agravante del artículo 12 N° 14 del Código Penal; esto es, cometer el delito mientras cumple una condena.

Por estas consideraciones el Ministerio Público solicitó que se condene a **Fabián Alexis Fuentes Trureo**, a la pena de 12 años de presidio mayor en su grado medio; y a **Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez**, a la pena de 15 años de presidio mayor en su grado medio; y apara ambos, el comiso de las especies incautadas N.U.E. 6455951, las penas accesorias del artículo 28 del Código Penal, la inclusión de la huella genética, y se le condene al pago de las costas.

TERCERO: ALEGATOS DE APERTURA.

El **Ministerio Público** sostuvo que con la prueba acreditaría los fundamentos de la acusación, tanto respecto del hecho como de la participación atribuida a los acusados. **Fabián** entró disfrazado como obrero sacó la caja registradora. Luego ingresan dos otros sujetos. **Paolo** se quedó en el auto, el cual aún está a su nombre. Eran tres hombres y una mujer. Se van todos en el mismo vehículo en que llegaron. El auto fue recuperado pasada la media noche afuera del local de sushi. Salieron ambos imputados desde el local donde encontraron especies que habían sido sustraídas desde el local Oxxo, y dentro había más especies, una patente del auto, y las ropas con que se caracterizó **Fabián**.

La defensa de Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez señaló que estaba en su local de sushi a la hora del robo. Tiene hace cuatro años ese local, con patente.

Efectivamente fue ocupado su vehículo y que especies del robo fueron recuperadas en su local de sushi. Alguien las introdujo a su local, y alguien le robó su vehículo. Pide la absolución por su falta de participación en el delito de robo con intimidación.

La defensa de Fabián Alexis Fuentes Trureo indicó que su representado deberá ser absuelto por falta de participación ya que a él no se le encontró ninguna especie. Fue a comer sushi donde un amigo, con quien siempre conversa y comparte. Las especies del robo estaban dentro del local de su amigo.

CUARTO: ALEGATOS DE CLAUSURA Y RÉPLICA.

El ente persecutor estimó cumplida la promesa efectuada en la apertura considerando el mérito de la evidencia rendida en la audiencia.

La defensa de Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez señaló que no se acreditó la participación de su representado ya que no figuraba una bandera de color rojo de la polera en una manga. No analizó los brazos, porque tiene tatuajes en ambos brazos. Ese vehículo fue robado. Está la denuncia por el robo del vehículo y los apodos. Las especies las dejó el sujeto “flaco alto”.

No le tomó fotos de las especies en el entretecho. Pero todas las otras especies sí, dónde estaban. No existe tal entretecho; estaban en otro lugar. Hay una duda razonable en que la presunción de inocencia no pudo ser destruida. No hay prueba directa ni periférica que él haya conducido el auto.

Ellos probaron su teoría alternativa. Está la denuncia que el vehículo “pudo” (SIC) ser robado. Están sus testigos. La prueba indiciaria no rompe la presunción de inocencia.

La defensa de Fabián Alexis Fuentes Trureo señaló que, si bien hay discrepancias entre los acusados, ambos están de acuerdo que desde las 23 horas está en el local. Compró una promoción de sushi. El otro dice que se lo regaló. Cuando llegó las especies ya estaban en el mesón. Y el casco y el chaleco no estaban a la vista, sino que los ve después. Lo que dice su representado está conteste con lo que dice carabineros. No había nadie más, lo que dan cuenta los dos Carabineros. El local es de propiedad de **Paolo**. Estaban en el entretecho el casco y el chaleco. Su representado no tiene por qué saber de la existencia del

entretecho. Solo está el análisis de cámaras en que solo existe una similitud de vestimentas, y el reconocimiento de **María**, pero no da cuenta de ello en su declaración un hombre de ropas oscuras que portaba el arma de fuego. No habló de nada más. No podía obviarle el mismo día. Lorena no dijo que lo conocía. Es un análisis subjetivo de la comparación que hace en cabo **Fernández**. Su representado tiene pelo corto. Y, el de la cámara, más largo. La comparación es insuficiente. Hay una duda razonable.

Replicando el Ministerio Público indicó que la denuncia es del día 3 de febrero a las 11 AM.

La defensa de Cardus dice que no se acreditó que tomaron cerveza. Es una tesis acomodaticia de **Fuentes**. El establecimiento le genera ingresos y cuenta con patente y resolución sanitaria. No requiere cometer este delito.

La defensa de Fuentes señaló que no tiene sentido cometer el delito y permanecer junto del auto. No tenía ninguna especie en su poder, ni dinero. No estaban los cien mil pesos.

QUINTO: DECLARACIÓN DE LOS ACUSADOS.

Estando **Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez y Fabián Alexis Fuentes Trureo** debida y legalmente informados acerca de los hechos materia de la acusación y de sus derechos, renunciaron a guardar silencio.

Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez

El dos de febrero de dos mil veintitrés estaba en su local de sushi. Estaba su papá, minusválido. Estaba cerrando el local cerca de medianoche cuando llegó **Fabián** junto con un sujeto flaco, alto, ambos en situación de calle. Les da comida cuando cierra el local. El flaco alto entró con unos bolsos y vinos. Les regaló comida. En eso llegó Carabineros, pasada la medianoche y revisaban su auto, por lo que salió y le dijeron que el auto estaba involucrado en un robo. Él dormía en el mismo local por robos. El auto no se puede ocupar porque estaba dañado, chocado. Al cerrar, lo mueve al frente del local. Llegaron siete vehículos con videos. Le dijeron que él manejaba el auto. Le mostraron el video. Desde el año 2021 que tiene ese auto. Abrió a las 16:30 hasta las 23:30 o medianoche. Su auto estaba estacionado frente de su local, por estética, ya que estaba todo chocado.

Tenía la chapa reventada. Ya había movido su auto afuera del local a las 23:30 a 23:45, cuando cerró el local. Llevaba un mes viviendo en el local por los robos que ha sufrido. Durante su jornada no ve el vehículo todo el tiempo. Le dijeron que unas personas en situación de calle lo habían sacado. Se apodan el **Pipo**, **Beto** y el **Chana**, apodos que se los dio **Estefany**. El día 3 de febrero su madre hizo la denuncia. El vehículo estaba en el mismo lugar y posición en que lo había visto antes. En verdad no le dijeron que lo habían sacado su auto, sino que estaban rondando el vehículo. **Fabián Fuentes** es de fuera de local. Solo los detuvieron a él y a **Fabián**. A la tercera persona no la detuvieron y fue el que llegó con todas las especies, pese a que estaba dentro. Era la primera vez que lo veía. No lo conoce. Era la primera vez que llegaba al local esa persona.

Afuera del local había más de tres personas, a quienes tampoco conoce.

Los vecinos de la panadería, **Estefany** de atrás, **Francisco**. La pastelería, la carnicería, los completos, un bazar, la botillería, verdulería, y otro local en que venden huevos y quesos.

Carabineros llegó a los 15 minutos de que llegó Fabián y el otro. Los bolsos estaban encima del local. El local estaba cerrado, con la reja abajo y sin candado. No fiscalizaron al flaco alto.

Su local está ubicado en calle Ignacio Carrera Pinto N° 4392, comuna de Macul. El flaco llegó con una bolsita, con vinos, cinco o seis, más de cuatro, con una chaqueta de

Fabián no le ayuda en nada. No estaba su padre ni su madre. Estaba solo.

Fabián Alexis Fuentes Trureo

El dos de febrero de dos mil veintitrés estaba en la casa de su abuela que vive en calle Ramón Cruz block 1511, departamento 11, villa Ñuñoa. Salió como a las 23:45 horas y fue donde su amigo **Paolo Cardus Gutiérrez**, a quien conoce porque estudiaron juntos. Llegó a las 23:00 en punto al local. Le pidió una promoción de sushi, 34 piezas por once mil y tantos pesos. Lo hizo pasar. Tomaron una cerveza entre los dos y se comió la promoción. La pagó en efectivo. Se quedó hasta el final. Llegó la policía y lo detuvieron a él. El auto había participado en un robo. **Paolo** no le regaló el sushi. Se conocen desde niño. No

había nadie más en el local. Sí había un bolso tipo maletín, un chaleco reflectante, un casco y unos vinos. Cuando llegó a las 23:00 horas esas cosas ya estaban ahí. Reiteró que no había nadie más en el local. No sabe a quién se refiere **Paolo** con el “flaco alto”. Había gente afuera del local, hombres y mujeres.

Exhibido un video del O.M.P. N° 5 video exterior. Se observa un vehículo a **Paolo Cardus**, de su amigo de infancia, color beige, marca Chevrolet modelo Crucero. No conoce a la persona que ve con casco y chaleco reflectante. No conoce a nadie de quienes se bajan del vehículo.

El local ya lo tenía con reja, y le abrió porque lo conoce. **Paolo** no le dijo nada de las especies. El casco no estaba a la vista en el mesón. El auto ya estaba estacionado afuera del local cuando llegó. Le levantó la reja para salir y llegó Carabineros. En la vía pública nada había.

Estudiaron solo en tercero básico. Después vivían muy cerca. Él cursó hasta séptimo básico en otro colegio. Después de estar privado de libertad no tomó contacto con **Paolo** ni lo amenazó.

SEXTO: CONVENCIONES PROBATORIAS.

Según da cuenta el auto de apertura del juicio oral, las partes no arribaron a convención probatoria alguna.

SÉPTIMO: ANÁLISIS DE LA PRUEBA.

Son elementos del delito de robo con intimidación:

1° la apropiación, esto es, la sustracción de una o más cosas de la esfera de resguardo de una persona, con el ánimo de comportarse, de hecho, como propietario de ellas;

2° que las **cosas** apropiadas sean **muebles** – esto es, aquéllas que pueden transportarse de un lugar a otro, mediante el uso de una fuerza externa;

3° que esa cosa sea **ajena**, es decir, respecto de las cuales una persona distinta del acusado detenta la propiedad o la posesión;

4° que se actúe **sin la voluntad de su dueño**, esto es, actuar no sólo sin el consentimiento, sino que también, contra la voluntad del propietario o poseedor de la cosa;

5° que exista **ánimo de lucro**, el cual se puede colegir del hecho de la

sustracción, bastando que se tenga en vista al ejecutar la acción, sin que se requiera de un enriquecimiento real; y,

6° la utilización de **intimidación**, esto es, que la persona que porta las especies sea objeto de amedrentamientos que permita suponer “una amenaza de un mal real, grave y actual que se ejecutará sobre la víctima. En este sentido se pronuncia el mismo Jorge Mera Figueroa, op. cit. página 112, cuando, tal como lo dice el propio recurrente: “este autor critica la concepción amplia de la intimidación... en cuanto estima que ella debería ser tal, sólo cuando consista en una amenaza de peligro real”. Asimismo, Alfredo Etcheberry, op. cit., pág. 335, señala “...la intimidación es la amenaza, pero siempre amenaza de emplear en forma inmediata fuerza física y no de otra cosa (la amenaza diversa caería dentro del campo del delito que lleva ese nombre)” para finalmente concluir que “La víctima se encuentra imposibilitada para resistir” en el caso de la intimidación “por la reacción de temor que en ella provoca la amenaza directa e inmediata”. Comparte esta opinión también Mario Garrido Montt, en su obra “Derecho Penal”, Tomo IV, Parte Especial, Editorial Jurídica de Chile, 2000, pág. 186 y 187, al señalar que “intimidación en el delito de robo es la amenaza dirigida a una persona, de que se le infligirá un mal de manera inmediata si no procede a la entrega de una cosa...” agregando que “ esta amenaza debe poseer la adecuada intensidad para constreñir a la víctima para que se comporte en la forma indicada, y debe consistir en un mal que se inferirá precisamente en el momento de la negativa del amenazado a hacer aquello que se solicita, no en el futuro, de allí la exigencia de inmediatez”; a mayor abundamiento, el autor recalca que “ la proximidad en el tiempo (inmediatez) de la amenaza en cuanto al mal a provocar, como en cuanto al apoderamiento de la cosa que con ella se pretende obtener, es lo que marca la diferencia con el delito de amenaza descrito en el artículo 296...la distancia temporal del mal en el delito de amenazas, como de la prestación que a veces con ella se aspira facilita al coaccionado a decidir sobre cómo protegerse, en tanto que en el robo la proximidad de la ocurrencia del mal y de la exigencia de la prestación, imposibilita una reacción adecuada” (SCS ROL N° 2395-00, de 25 de octubre de 2000, considerando 5°).

Con relación a la apropiación de cosas muebles ajenas, sin la voluntad de su dueño, utilizando intimidación en la persona de la víctima; estos elementos se pudieron establecer con los dichos de **Lorena Fernanda Espinoza Bravo**, el 02 de febrero de 2023, sufrió un asalto en un local Oxxo ubicado en avenida Macul con Quilín. Pasadas las 22 horas, unos minutos, ingresaron tres sujetos. Ella se desempeñaba como cajera junto con otra compañera. Había clientes. Ingresaron cuatro personas, tres hombres y una mujer, uno mantenía un arma y las intimidaron. Salieron ellas del local, y a los cinco minutos, cuando ya no había nadie, regresaron al local, cerca de las 22:20 horas. Estaba todo botado, se llevaron cigarros de todas las marcas, chocolates marca Rocklets y vinos, sin recordar las marcas. También se llevaron el dinero de la caja. Se realizó un inventario de todo. Todo quedó registrado en las cámaras.

Exhibido un video del O.M.P. N° 5, indicó que corresponde al interior del local de Oxxo donde ocurrieron los hechos. El de chaqueta naranja fue el primero que ingresó a la tienda. También está su compañera de trabajo **María**, y ella. Están ambas con el uniforme de trabajo de color rojo y salen del local. El de chaleco naranja está sacando los cigarros, y se lleva la caja registradora uno de ropa de color plomo. El de naranjo se dirige después donde están los chocolates que se llevó.

Exactamente en iguales términos fue la declaración de **María Mercedes Rodríguez Villaroel**, sostuvo que el 02 de febrero de 2023, sufrió un asalto en un local Oxxo ubicado en avenida Macul con Quilín. Cerca de las 22 horas, ingresaron cuatro sujetos. Ella estaba junto con otra compañera, **Lorena**. Eran tres hombres y una mujer, uno mantenía un arma y las intimidaron. Uno vestía un chaleco reflectante de color naranja, con un casco, y sacó a sacar cosas. Salieron del local y volvieron a los 3 o 5 minutos. Arrancaron la caja registradora, se llevaron el dinero, chocolates marca Rocklets, vinos, cigarros. Ella estaba utilizando esa caja en ese momento, y había al menos unos cien mil pesos en efectivo, y los comprobantes de las tarjetas de débito. Se llevaron toda la caja registradora. Ella estaba en la caja cuando ingresaron. El de casco fue a la caja y se agachó. Lo vio a un metro y medio de distancia y lo había visto antes en el

local. Ella lleva muchos años trabajando y lo reconoció.

Reconoció en la sala de audiencias a Fabián Alexis Fuentes Trureo como el sujeto que ingresó con el chaleco de color naranja con el casco y quien se fue hacia donde ella, la caja y sacó los cigarros.

El local tiene registros de cámaras.

Exhibido un video del O.M.P. N° 5, indicó que corresponde al interior del local de Oxxo donde ocurrieron los hechos, se ven las cajas uno y dos. Se ve la entrada al local. Ella estaba en la más baja. Muestra los licores, donde se vende el hielo. Cuando ella y **Lorena** salen corriendo. La mujer que ingresó con los sujetos. Al hombre que reconoció y que pasó frente a ella y es quien reconoció. Indica que en el video está con el pelo un poco más largo que ahora. La mujer ingresó al final al local.

Llegó Carabineros de Chile. Presto declaración ante ellos. Cerraron y en la mañana se hizo el inventario de todo lo sustraído con el jefe zonal. Al día siguiente también personal de civil llegó con la gaveta de la caja registradora, toda destrozada. No recuerda si le hizo presente que ella reconocía a uno de los asaltantes.

Efectuado el ejercicio del artículo 332 del Código Procesal Penal, de su declaración prestada a las 22:07 horas solo hace referencia al de ropas oscuras, que ingresó a las 22:07.

De hecho, tuvo que cambiarse de local para poder seguir trabajando y recibió apoyo.

Respecto del hallazgo del vehículo, de las especies y detención de los sentenciados, **Hernán Andrés Fernández García**, cabo 1° de Carabineros de Chile de la SIP de la 46ª Comisaría indicó que el 02 de febrero de 2023 estaba con el cabo 1° **Cabezas** y a las 22:20 horas recibieron un comunicado radial de un robo en avenida Macul N° 3430, a un local comercial marca Oxxo en que ingresaron tres sujetos con arma de fuego y sustrajeron dinero, vinos, chocolates, cigarros y huyeron en un vehículo color beige. Cerca de la medianoche recibieron por WhatsApp dos videos del robo, en que se aprecia que ingresan tres hombres y una mujer. Uno vestía con chaleco naranja y casco, polera con manga verde y la

otra de color negro y bermudas. Quien mantenía el arma de fuego vestía de negro. El quinto sujeto permaneció afuera en el auto. Los daños en el parabrisas delantero, parachoques delantero y sin un espejo retrovisor. El conductor no se baja y vestía polera de color negro con letras blancas.

Continuaron el patrullaje y el vehículo lo encontraron en Ignacio Carrera Pinto N° 4388, frente a local de sushi llamado Turbo.

Verificaron que era el mismo vehículo del video. El local estaba con la reja abajo, pero se veía hacia dentro. Salen dos sujetos y los reconocieron de inmediato ya que vestían con la misma polera y short; y el otro con la polera negra con letras blancas. Les hicieron un control de identidad y correspondían a **Paolo Cardus Gutiérrez** y **Fabián Fuentes Trureo**, este vestía polera con mangas de coleres. El otro era el de polera negra con letras.

En una esquina del local, casi al interior, había una botella de vino con chocolates Rocklets. Dentro estaba el maletín que portaba **Fabián** con cigarros y vinos en su interior. Encontraron en el local el chaleco reflectante y el casco.

A unos veinte metros del local, en calle Irán con calle Ignacio Carrera Pinto encontraron la caja con los vouchers del minimarket Oxxo.

Todo eso fue levantado como prueba y se realizaron registros fotográficos de todo.

Exhibidas unas especies, indicó el testigo que corresponde al N.U.E. 6455951, con especies levantadas por él en Ignacio Carrera Pinto N° 4388:

- Casco de color gris de construcción
- Bolso color negro de tipo maletín
- El chaleco reflectante de color naranja

Todas estas especies se aprecian en el video que las vestía **Fabián Fuentes Trureo**.

Exhibido el O.M.P. N° 5, indicó el testigo, respecto del primer video, que:

- Es el interior del local; los tres hombres y una mujer; intimidan cajeras y clientes; uno de ellos con el casco, el chaleco reflectante y sustrae especies que echa dentro del bolso.
- El exterior del minimarket Oxxo. El vehículo en que llegan. Daños en el

parachoques y parabrisas, falta de retrovisor derecho, sin tapa trasera derecha del neumático. Se bajan cuatro personas, tres hombres y una mujer. Se ve la polera negra con letras blancas, del conductor. Da vuelta el vehículo quedándose en la calle. Sale la mujer y luego los tres hombres y se suben todos al mismo vehículo y huyen.

Exhibido el O.M.P. N° 4, el set N 1, indicó el testigo que:

- El vehículo incautado de propiedad de **Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez**. Se aprecian daños en el parachoques delantero, focos, capó y parabrisas.
- Parte trasera del vehículo con la placa patente única CFZH-40.
- Costado derecho sin la tapa de rueda trasera.
- Costado izquierdo del vehículo.
- Detalle de los daños delanteros.
- Detalle de los daños del daño parabrisas delantero.
- Detalle del parabrisas trasero.
- Detalle de la ausencia del retrovisor derecho.

Exhibido el O.M.P. N° 4, el set N 4, indicó el testigo que:

- Corresponde al frontis del local de sushi Turbo
- El local donde estaba el vino y los chocolates, dos bolsas
- Interior del local con el bolso
- Acercamiento de lo anterior. Estaba debajo del mesón el bolso. También estaba la placa patente delantera del vehículo
- El bolso con los vinos y cajetillas de cigarro dentro
- Detalle de lo anterior
- Los cigarros dentro
- Los cigarros
- Refrigerador del local en que en el freezer había dos bolsas de chocolate marca Rocklets
- Detalle de lo anterior
- Las cuatro bolsas de chocolates recuperadas
- Los cinco vinos de distintas marcas recuperados en el local

- La caja recuperada a unos 20 o 30 metros del lugar
- Detalle de la caja con vouchers de comprobantes del local Oxxo de avenida Macul.
- Una de las boletas encontradas con la dirección del local Oxxo de avenida Macul N° 3430, de fecha 2 de febrero de 2023, a las 21:15 horas.

Exhibido el O.M.P. N° 4, el set N 2, indicó el testigo que son las imágenes comparativas de las vestimentas, auto, y vestimentas de los detenidos con los videos recibidos.

- **Fabián Fuentes**, con el mismo short, mangas del costado izquierdo de color negro y de color verde la otra. Se le ve el pelo un poco largo.
- Detalle de la manga del brazo derecho de color verde con la comparación del video
- El casco, el chaleco y el bolso, en que se ve cuando baja del vehículo la misma personas vistiendo esas vestimentas
- Comparativo del vehículo con los daños cuando fue recuperado y en el local.
- Mismo vehículo, pero el costado derecho, en que le falta una tapa de rueda trasera
- Las vestimentas del conductor, con la polera de color negro y las letras de color blanco, que vestía **Paolo Cardus Gutiérrez**. El conductor es quien mantiene dichas vestimentas. No se ven los tatuajes del brazo ya que el conductor está dentro del auto. Mantiene una marca chica de color rojo en la manga.

Cardus se molestó y dijo que no era él quien aparecía en el video. En el local no había dinero.

Estaban en el entretecho del local el casco y el chaleco. No había dinero en el local.

Finalmente, en igual sentido fue la declaración de **Sara Rosa Cabezas Escobar**, cabo 1° de Carabineros de Chile, quien indicó que el 2 de febrero de 2023 un local comercial Oxxo ubicado en avenida Macul, había sufrido un robo

con intimidación. Estaba con el cabo 1° **Fernández**. CENCO informó al personal de servicio de la población cerca de las 22 horas del robo.

Ellos continuaron con sus patrullajes, y al WhatsApp del cabo **Fernández** llegaron dos videos en que se veía todo en que se apreciaban los hechos y el vehículo. En Ignacio Carrera Pinto vieron el mismo vehículo, estacionado, sin ocupantes. Eso fue cerca de las 00:20 horas. Estaba estacionado frente al local de sushi.

El auto mantenía los mismos daños. Desde dentro del local salieron dos personas y reconocieron inmediatamente a uno por las vestimentas – short de jeans con una polera de manga corta con magas verde y negra-, y después el dueño del auto. Autorizó el registro del vehículo y del local, donde encontraron cigarros, vinos y chocolates marca Rocklets. El primero era de apellido **Fuentes**, el segundo **Cardus Gutiérrez**.

También recuperaron dentro del local el casco, el chaleco reflectante y el maletín en que estaban las especies recuperadas. En la entrada del local había dos botellas de vino y chocolates.

El bolso estaba al interior de una barra. El casco estaba en el entretecho, sin recordar el chaleco dónde estaba.

En la intersección de calle Irán con Ignacio Carrera Pinto estaba la caja registradora con los vouchers de 2 de febrero de 2023, y la dirección del local comercial Oxxo ubicado en avenida Macul N° 3430.

Los detenidos no mantenían especies en sus vestimentas. No encontraron dinero.

Así, tenemos que lo expuesto hasta acá en los párrafos anteriores respecto de la apropiación de las cajetillas de cigarrillos, vinos, chocolates y de la caja registradora con dinero, y de cómo se produjo – mediante la exhibición de un arma que aparentaba ser de verdad a las dos dependientes del local para que no opusiera resistencia al despojo de esas especies-, calza perfectamente con las hipótesis contenidas en el artículo 439 del Código Penal, en cuanto señala que “...se entenderán por violencia o intimidación en las personas, los malos tratamientos de obra, las amenazas, ya sea para hacer que se entreguen o

manifiesten las cosas, ya para impedir la resistencia u oposición a que se quiten, o cualquier otro acto que pueda intimidar o forzar a la manifestación o entrega...”, desde que producto de su actuar los dos sentenciados se apropiaron de las especies ya señaladas.

El objeto de la apropiación fueron decenas de cajas de cigarros, botellas de vino de diferentes marcas, bolsas de chocolates y la caja registradora que contenía dinero en efectivo, según indicaron **Lorena Fernanda Espinoza Bravo** y **María Mercedes Rodríguez Villaroel**, así como los dos funcionarios de Carabineros de Chile, y quedó debidamente cuenta de ello en la boleta incorporada por el Ministerio Público, en que se detalló las especies y el importe de lo sustraído, boleta electrónica N° 182453881, emitida por OXXO MARKET S.A. de fecha 3 de febrero de 2023 a las 12.01 horas. Da cuenta de un total de \$164.450, en chocolates marca Rocklets, vinos y cigarros, de distintas marcas estas dos últimas especies; sin contar el dinero en efectivo que estaba dentro de la caja registradora.

El elemento subjetivo del tipo penal, consistente en el **ánimo de lucro** que debe mover a los hechores a realizar la conducta sancionada penalmente, aparece de manifiesto en la forma en que ocurrieron los mismos y la naturaleza de las especies sustraídas, que evidentemente les reportaron un aprovechamiento y utilidad y pese a que fue detenido más tarde, solo se pudo recuperar una mínima parte del botín.

Y, finalmente, respecto del **grado de desarrollo del delito**, es el de consumado, desde que se acreditó que sustrajeron, apropiaron y llevaron con decenas de cajas de cigarrillos, vinos, chocolates, y dinero en efectivo que estaba en la caja registradora, dándose a la fuga con dichas especies, saliendo estas de la esfera de protección y resguardo de quienes correspondía, pese a que posteriormente fueron detenidos pudiendo recuperarse una menor parte del botín.

OCTAVO: DE LA PRUEBA DE LA DEFENSA PAOLO SEBASTIÁN CARDUS GUTIÉRREZ

Rafael Aurelio Cardus Elgueta, cédula de identidad N° 9.166.210-8, domiciliado en calle Moisés Yunis, N°3301, comuna de Macul. Comerciante

ambulante.

Su hijo tiene un negocio de sushi. Lo acompañaba hasta las 23:30. Vivía lejos del negocio y se iba caminando a su casa. El local seguía abierto después que él se iba.

Los llamó su exmujer y le dijo que lo habían detenido. Estuvo hasta las 23 o 23:30 horas en el negocio y lo dejó trabajando. **Paolo** salía a repartir a los clientes. Él – padre- cuidaba el local mientras su hijo repartía. Sí hubo pedidos, pero no muchos. Hacía los repartos en su auto, marca Chevrolet de color rojo. El auto estaba estacionado a la vuelta del negocio, y no lo vio. Quedó **Paolo** en el negocio, solo, cuando él – padre- se retiró.

Cristian Lionel Gualter Gualter, cédula de identidad N° 17.611.490-8, domiciliado en avenida Gracia N° 4960, depto. 42, villa Frei, comuna de Ñuñoa. Indicó que no recuerda qué día era. Conoce a **Paolo** desde niño. Pasó a comprar sushi a su local. Entre las 21 horas hasta las 22:30 horas. Compró tres o cuatro handrolls y se fue a su casa.

La mamá de Paolo le contó, al día siguiente, que había sido detenido. Su domicilio está a unas seis cuadras del local de sushi. Sabe que era un día de semana.

Sabe que **Paolo** tiene un vehículo y una moto. Ese día no vio el auto.

Magaly Julia Gutiérrez León, cédula de identidad N° 8.044.047-2, domiciliada en avenida Capitán Ignacio Carrera Pinto N° 4077, Block 141-B, depto. 403, Ñuñoa.

Supo que su hijo había sido detenido en la madrugada del viernes 3 de febrero de 2023. Eran socios. Les habían robado en cuatro ocasiones. Su hijo vivía en el lugar. Fue al lugar, pero lo habían robado. Pensó ir a ver después a su hijo. Tres personas estuvieron rondando el lugar. El auto estaba abandonado. Puso una denuncia ese mismo día, como a las 11:00 y la ratificó el 25 de abril.

Gente de ahí y una vecina clienta le contó que **Pitu**, **Beto** y **Chana** estaban vendiendo en la población Santa Julia las especies robadas de su local de sushi.

Finalmente, incorporó mediante lectura una copia de denuncia de fecha 3 de febrero de 2023, con detalle de causa RUC 23-0-0160355-5. Solicita la

reapertura con nuevos antecedentes, ya que conoce los apodos sospechosos de ejecutar el robo, el **Chana**, la **Pitu** y el **Beto**, cuidadores de autos del sector.

NOVENO: ANÁLISIS DE LA PRUEBA DE LA DEFENSA DE PAOLO SEBASTIÁN CARDUS GUTIÉRREZ, DEMÁS ALEGACIONES DE AMBAS DEFENSAS Y ESTABLECIMIENTO DE LA PARTICIPACIÓN.

La participación de **Fabián Alexis Fuentes Trureo** se acreditó, en primer lugar, con la imputación de **María Mercedes Rodríguez Villarroel**, quien lo reconoció como el sujeto que ese día ingresó con un casco y una chaqueta de color naranja, a quien ya conocía porque era “mechero” en ese lugar.

Es más, señaló, luego de haberlo reconocido en la sala de audiencia, que ahora tenía el pelo más corte que el día de los hechos. No portaba mascarilla, lo vio a menos de dos metros, y fue la persona que se dirigió a la caja que ella estaba atendiendo.

Objeta la defensa de **Fuentes** ese reconocimiento porque no la testigo no lo dijo en la declaración ante los Carabineros prestada a minutos de ocurrido los hechos, pero lo cierto es que la parte que se le hizo leer en virtud del artículo 332 del Código Procesal Penal, se refiere únicamente al sujeto de negro o de vestimentas oscuras que portaba el arma con apariencia de fuego y que aparece también en el video actuando junto con la mujer y los otros dos varones.

Pero no por haber dejado de referirse a los otros tres hechos que ingresaron al local a robar junto con el portaba el arma de fuego, es que ello deja de ser cierto. Todo lo que esta testigo declaró quedó registrado, y el tribunal así lo pudo ver, en los dos videos exhibidos, tanto del exterior como del interior del local comercial. Dio razón de sus dichos y explicó porqué lo reconoce.

2.- Debemos considerar que **Fabián Alexis Fuentes Trureo**, al ser detenido, vestía las mismas, ropas con que aparece en los referidos videos. Y no es que sea una mera coincidencia de una prenda, están la bermuda y la camisa, la que presenta detalles muy visibles de diferentes colores en las mangas cortas. La chaqueta de color naranja que vestía no mantiene mangas, dejando al descubierto las mangas de la camisa.

Y de las imágenes comparativas realizadas por **Hernán Andrés Fernández**

García, cabo 1° de Carabineros de Chile de la SIP de la 46ª Comisaría, entres las vestimentas de **Fuentes** al ser detenido y aquellas del sujeto que vestía el casco y el chaleco reflectante, no es una mera interpretación antojadiza como sostiene la defensa, sino que son idénticos los detalles de los colores de las mangas de la camisa y la bermuda observada en el video.

3.- Tenemos que las prendas con que se caracterizó – chaquete naranja y el casco- fueron encontradas, tal como lo reconoce esa misma defensa, en el entretecho del local comercial donde él estaba junto con el dueño del auto, **Cardus Gutiérrez**.

4.- También estaba debajo de la barra del local, el bolso con que se lo ve en los videos, el cual aún mantenía vinos y cigarros.

5.- Se encontraron dentro del refrigerador del local de sushi, y a la entrada de este, cuatro paquetes de chocolates Rocklets, también sustraídos desde el local Oxxo.

6.- El vehículo en el cual llega para cometer el robo y al cual se sube luego del atraco, fue encontrado estacionado afuera del local comercial de sushi donde estaba todo lo anteriormente referido.

7.- A unos pocos metros del local de sushi se encontró la gaveta de la caja registradora sustraída desde el local comercial, la cual aún mantenía los vouchers de compras realizadas minutos antes del robo con tarjetas bancarias.

8.- Las versiones de ambos sentenciados se contradicen de manera absoluta entre ellos mismos, así como con la prueba de descargo. Solo coinciden que el auto estaba estacionado afuera del local de sushi, que se recuperó la chaqueta de color naranja, el casco, el bolso y parte del botín en el local.

En efecto, señala que **Cardus Gutiérrez** que:

- estaba cerrando el local cerca de medianoche cuando llegó **Fabián** junto con un sujeto flaco, alto, ambos en situación de calle y les regaló sushi.
- El flaco alto llegó con los bolsos y vinos. Y Carabineros no lo fiscalizó y solo detuvo a ellos dos. Lo que se contradice con lo sostenido por los dos policías que declararon y con el otro sentenciado.

- El auto no se puede ocupar porque estaba dañado, chocado. Al cerrar, lo mueve al frente del local. Lo que se contrapone también con lo sostenido por su padre y con lo que se aprecia en el video.

En tanto que **Fuentes Trureo** sostiene que:

- es amigo de **Cardus Gutiérrez**, a quien conoce porque estudiaron juntos, llegó a las 23:00 en punto al local y compró una promoción de sushi, 34 piezas por once mil y tantos pesos.
- Llegó solo; no había nadie más y en el local ya estaba el bolso, los vinos, el chaleco reflectante y un casco.
- El casco no estaba a la vista, lo que se condice con lo afirmado por los dos carabineros, que fue encontrado en el entretecho del local.
- El auto que se ve en el video es el de **Cardus Gutiérrez** y estaba frente al local cuando él llegó a las 23 horas.

Así, como se puede apreciar, no solo hay prueba directa de su participación, sino que abundante y precisa prueba indiciaria que no deja el menor margen de duda a estos sentenciadores respecto a lo que **Fabián Alexis Fuentes Trureo** realizó cerca de las 22 horas del día 02 de febrero de 2023 en el local comercial Oxxo.

En segundo término, respecto de la participación de **Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez** debemos considerar, en primer lugar, que fuera de toda duda, es su vehículo el que aparece en los videos transportando a la mujer y a los cuatro varones que ingresan al local comercial a perpetrar el robo.

Este aspecto no está discutido ni siquiera por la defensa de esta persona.

2.- Dentro de su local de sushi, en el entretecho, se encontraron la chaqueta y el casco con que **Fuentes Trureo** se caracterizó. Alega que eso no fue así, pero lo cierto es que ambos carabineros declararon lo mismo: **Fernández**, de ambas prendas y, **Cabezas**, al menos tiene la certeza que el casco estaba en dicho lugar, en el entretecho del local. Si accedieron subiéndose a una silla o de otra forma, ello no resta mérito alguno respecto de lo afirmado por dichos funcionarios policiales.

3.- Parte de las especies sustraídas estaban dentro de las dependencias de

su local comercial: cinco botellas de vino, cigarros y cuatro bolsas de chocolates; incluso dos de estos estaban en el freezer del local comercial.

4.- El bolso que aún contenía vinos y cigarros estaba debajo de la barra de atención de público, por el lado interior del local.

5.- La gaveta del dinero de la caja registradora estaba a unos pocos metros de su local de sushi.

6.- **Cardus** fue detenido junto a **Fuentes** quien, fuera de toda duda, participó en el delito, disfrazado de obrero con el casco y el chaleco de color naranja.

7.- El auto utilizado para cometer el delito estaba estacionado justo afuera del local de comida de propiedad de **Cardus**, donde estaban las especies ya referidas latamente.

8.- El Certificado de Inscripción y Anotaciones Vigentes del vehículo CFZH.40-2 emitido por el Servicio de Registro Civil e Identificación, indica que dicho automóvil es de propiedad de **Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez**, RUT 17.601.465-2. Año 2010. Marca Chevrolet. Modelo Cruise 1.8., color beige metálico. Fecha adquisición: 26 de noviembre de 2020.

9.- La versión proporcionada por **Cardus** se contradice completamente con lo afirmado por **Fuentes**, así como también por los dos carabineros, quienes niegan que hubiera existido alguien más, salvo ellos dos (**Cardus y Fuentes**). No existe el sujeto “alto y flaco” que habría ingresado con las especies, chaleco y casco.

10.- Tenemos la comparación de las vestimentas que utilizaba el conductor de dicho automóvil, con las que vestía al ser detenido, cuadro comparativo realizado por el cabo **Fernández**. La defensa de este sentenciado alga porque no se observa en una manga algo que sería como una pequeña bandera de color rojo, lo que, demás, no quedó suficientemente acreditado que fuera visible, si es que existía. Pero lo importante de este cuadro comparativo que se realizó, y que la defensa obvia por completo, es lo más característico: que eran de color negro, y con unas grandes letras blancas en el pecho. Estos son los elementos que permiten identificar, a unos cincuenta metros que estaba la cámara, tal como lo

sostuvo la defensa de esta sentenciado, las características de la vestimenta, la que es completamente coincidente con la que vestía al ser detenido.

Pretender contrarrestar eso por algún tatuaje que pudo tener en alguno de los brazos, escapa a la lógica: iluminación artificial, a las 22 horas, sin haberse bajado del vehículo que conducía, con una cámara a unos cincuenta metros, cuya polera solo es posible de advertir en las maniobras de retroceso que realiza mientras espera el regreso de los coautores del atraco, para quedar en condiciones de escapar rápidamente, tal como ocurrió.

Ahora, analizando su propia prueba y teoría del caso: auto sustraído por terceros.

11.- La madre del sentenciado Sra. **Magaly Gutiérrez**, contrariamente a lo que declara la defensa nunca realizó ninguna denuncia por el robo del vehículo de su hijo. Es más, esta testigo nada declara respecto del delito que se le imputa a su hijo **Cardus Elgueta**. La denuncia que ella hace referencia y que realizó el 3 de febrero de 2023, como a las 11:00 y que ratificó el 25 de abril, fue por el robo que durante la madrugada sufrió su local de sushi. Nada refiere de la sustracción del vehículo de su hijo. Indica que “gente de ahí y una vecina clienta” (sic) le contó que el **Chana**, la **Pitu** y el **Beto**, estaban vendiendo en la población Santa Julia las especies robadas de su local de sushi.

Esta afirmación es plenamente concordante con la misma prueba documental incorporada por esa defensa, de una denuncia de fecha 3 de febrero de 2023, causa RUC 23-0-0160355-5, en que la Sra. **Magaly Gutiérrez** solicita la reapertura – en abril de 2023- de la investigación con nuevos antecedentes, indicando ya que conoce los apodos sospechosos de ejecutar el robo, el **Chana**, la **Pitu** y el **Beto**, cuidadores de autos del sector.

Además, esta información de los apodos solo la proporciona a fines de abril de 2023, a más de tres meses de ocurrido los hechos, y es, como se dijo, por el robo al local de sushi como expresamente ella lo declaró.

12.- Esta misma testigo declara que el auto de su hijo estaba abandonado. Pero ello se contradice con las imágenes de video en que, pese a tener daños, funcionaba, y con lo que dice el padre del sentenciado.

13.- En efecto, **Rafael Aurelio Cardus Elgueta**, sostiene que **Paolo** salía a repartir a los clientes en su auto mara Chevrolet – añade, entre dudas, de color rojo- y que él cuidaba el local; y que esa noche sí hubo pedidos, pero no muchos.

O sea, el auto es parte esencial del negocio; no es la especie abandonada, destruida, casi inutilizable.

Pero, además, nada obsta a que, en alguno de los repartos previos de esa noche, haya utilizado el auto para los fines de esta causa. Su propio padre abre esta posibilidad.

14.- **Cardus Elgueta**, dice que estuvo hasta cerca de las 23 o 23:30 horas en el local, pero ni **Fuentes Trureo** ni **Gualter Gualter** lo sitúan en el lugar.

15.- Además, impresiona que, pese a las dificultades para desplazarse con dos muletas debido a que mantiene una pierna evidentemente más corta que la otra, y pese a que su hijo tenía auto, **Cardus Elgueta**, como sostuvo, tenía que irse caminando desde el local hasta su casa que quedaba lejos del negocio de su hijo.

16.- **Cristian Lionel Gualter Gualter**, no recuerda qué día fue, pero dice pasó a comprar sushi al local de su amigo y que estuvo entre las 21 hasta las 22:30 horas. Pero, curiosamente, ninguno de quienes atendían el negocio (**Cardus Gutiérrez** y **Cardus Elgueta**) situaron a este amigo de toda la vida comprando nada.

17.- **Paolo Cardus Gutiérrez** dice que tres personas rondaron el auto, no sostiene que se lo llevaron. Y los apodos que entrega en su declaración se aclaran con los dichos de su madre, y se refieren a personas que vendían especies de su local de sushi. También dice que corrió el auto a las 23:30 horas, pero no da cuenta de ninguna observación de algo raro en su vehículo al estacionarlo frente a su local.

18.- Nunca dijo que su auto no necesitara llaves propias para hacerlo funcionar. Es más, del detalle de los daños que dicho vehículo tenía, y que latamente relató el cabo **Fernández** a las imágenes que se le iban exhibiendo, nunca hubo algo que dijera relación con chapas reventadas, ni siquiera de las puertas; menos de la chapa de contacto.

Cardus Gutiérrez nunca dijo que su automóvil no necesitara utilizar las llaves para hacerlo andar, por lo que, de manera lógica, y según las máximas de la experiencia, requería de aquellas y es el dueño quien las tiene.

19.- Reitérese acá todo lo señalado en el punto 8 de este considerando respecto de las contradicciones entre los relatos de ambo sentenciados, analizados a la hora de determinar la participación de **fuentes Trureo**.

20.- Finalmente, el tribunal solo puede valorar la prueba o los antecedentes rendidos en el juicio oral, y nada se acreditó respecto de ingresos, ni de patente municipal ni de resolución sanitaria, como alega la defensa. Y, en todo caso, incluso de ser cierto, no lo exculparía de lo que se ha acreditado.

En consecuencia, como es posible de ver, los actos que realizaron **Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez y Fabián Alexis Fuentes Trureo** son inequívocamente de ejecución inmediata y directa del delito, en los términos del artículo 15 N° 1 del Código Penal, por lo que debe responder como autor de este.

De esta forma, se desestiman las peticiones de las defensas que fueran absueltos sus representados de los cargos formulados en su contra en la acusación.

DÉCIMO: HECHO ESTABLECIDO Y CALIFICACIÓN JURÍDICA.

La prueba rendida, apreciada de conformidad con lo dispuesto en el artículo 297 del Código Procesal Penal, esto es, con libertad, pero sin contradecir los principios de la lógica, las máximas de la experiencia, y los conocimientos científicamente afianzados, permiten tener por establecido el siguiente hecho:

El día 2 de febrero de 2023, alrededor de las 22:00 horas, **Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez y Fabián Alexis Fuentes Trureo**, en compañía de otros sujetos no identificados, previamente concertados para la ejecución del hecho, llegan a bordo del automóvil marca Chevrolet placa patente CFZH.40, de propiedad de **Cardus Gutiérrez**, al local Oxxo ubicado en avenida Macul N° 3430, en la comuna de Macul. Una vez allí, **Fuentes Trureo**, en compañía de los otros sujetos, ingresan al local intimidando con a lo menos una arma de fuego a las vendedoras, exigiéndoles la entrega de especies, luego de lo cual sustrajeron botellas de vinos, paquetes de cigarros, paquetes de chocolates y una de las cajas

registradoras con dinero en efectivo, luego de lo cual volvieron a abordar el vehículo en que llegaron, al volante del cual los esperaba **Cardus Gutiérrez**, huyendo del lugar, con las especies en su poder.

Estos hechos configuran el delito consumado de robo con intimidación, descrito y sancionado en el inciso 1° del artículo 436 en relación con los artículos 432 y 439, todos del Código Penal, desde que se probó por parte del Ministerio Público que **Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez** y **Fabián Alexis Fuentes Trureo**, se apropiaron de decenas de cajetillas de cigarros, botellas de vino y chocolates que estaban bajo el cuidado para la venta de dos dependientes del local comercial Oxxo, siendo que para poder hacerse de dichas especies las amenazaron exhibiéndole un arma de apariencia de fuego, lo que reúne las exigencias indicadas en el artículo 439 del Código Penal, tal como ya se indicó en el considerando séptimo, y son suficientes para configurar adecuadamente la intimidación que requiere el tipo penal por el cual acusó el Ministerio Público. Huyendo en el vehículo que los esperaba.

Así, tenemos que se ha podido comprobar por parte del Ministerio Público todos y cada uno de los elementos del tipo penal por el cual dedujo acusación, sobre la base de las declaraciones hasta ahora analizadas, todas ellas claras, precisas y contestes, dieron razón de sus dichos, e impresionaron como imparciales y verídicos. Testimonios que, además y en todo caso, no fueron contradichos por ninguna otra prueba, advirtiéndose, así, una completa armonía y coincidencia en tales relatos.

Y, una vez apreciada la prueba en su globalidad, estos dichos han impresionado al Tribunal como veraces, y dado que sus expresiones han sido formuladas por personas capaces de percibir con sus propios sentidos los hechos sobre los que declararon, sin que sus declaraciones contraríen las normas de la lógica, máximas de la experiencia ni los conocimientos científicamente afianzados y, además, sus aseveraciones resultan además plenamente coincidentes con la evidencia material, documental y fotográfica exhibida y reconocida según se señaló en cada caso, lo que contribuye a proveer de verosimilitud los relatos aportados en la audiencia y a configurar los hechos acreditados con dichas

probanzas.

UNDÉCIMO: AUDIENCIA PREVISTA EN EL INCISO FINAL DEL ARTÍCULO 343 DEL CÓDIGO PROCESAL PENAL.

El **Ministerio Público** indicó respecto de **Cardus Gutiérrez**, que le perjudica la agravante del artículo 12 N° 14 del Código Penal, por lo que debe ser condenado a 15 años de presidio menor en su grado medio, las penas accesorias legales, el registro de ADN, el comiso de las especies. Sin costas por ser representado por la Defensoría Penal Pública y que va a tener que cumplir de manera efectiva la condena.

Leyó de su Extracto de Filiación y Antecedentes que registra la causa RIT 3798-2020, 13 Juzgado de Garantía de Santiago. Dos delitos consumados de microtráfico de drogas y uno de tenencia ilegal de munición. 17-5-2022. Condenado a dos penas de 541 días de presidio menor en su grado medio y dos multas que se dan por cumplidas.

Sentencia dictada en la causa RIT 3798-2020 del 13 Juzgado de Garantía de Santiago con fecha 17 de mayo de 2022, dictada por la juez **Veronica Patricia Herrera Ocares**:

I. Se condena a **Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez**, ya individualizado en la audiencia, a cumplir dos penas de quinientos cuarenta y un días de presidio menor en su grado medio, cada una, suspensión de cargo u oficio público durante el tiempo de las condenas, pago por cada delito de una multa a beneficio fiscal de un tercio de unidad tributaria mensual, como autor de dos delitos consumados de tráfico de pequeñas cantidades de droga, ilícito previsto y sancionado en el artículo 4° en relación al artículo 1° de la ley N° 20.000; y a la pena de quinientos cuarenta y un días de presidio menor en su grado medio, suspensión de cargo u oficio público durante el tiempo de la condena, como autor del delito consumado de tenencia ilegal de municiones, hechos ocurridos el día 02 de julio de 2020 y 12 de agosto de 2021, en la ciudad de Santiago, sin costas.

II. Que, respecto de la pena corporal impuesta, por reunirse respecto del sentenciado, los requisitos de la ley N° 18.216, con las modificaciones

introducidas por la ley N° 20.603, se le concede la pena sustitutiva de libertad vigilada intensiva, debiendo quedar sujeto al control y vigilancia de Gendarmería de Chile por el plazo de las condenas y deberá cumplir las demás exigencias que establezca el centro respectivo y el plan de intervención que para el efecto se apruebe. Para comenzar a cumplir la pena en esta modalidad el sentenciado deberá presentarse en el Centro de Reinserción Social (CRS) Santiago Oriente, ubicado en Av. Américo Vespucio N° 645, de la comuna de Ñuñoa, la segunda semana del mes de junio de 2022, bajo apercibimiento de revocársele si no se presenta en la fecha señalada, o si no cumple injustificadamente con sus presentaciones periódicas en Gendarmería de Chile, o si cometiese un nuevo delito, en tales eventos, se va a dejar sin efecto ésta pena sustitutiva y se va a disponer el cumplimiento efectivo de la pena, sirviéndole de abono, en caso de quebrantamiento, el tiempo que permaneció privado de libertad por la presente causa, desde 12 de agosto de 2021 hasta esta fecha y asimismo el tiempo que permaneció bajo la medida cautelar de arresto domiciliario parcial desde el 04 de julio de 2020 al 11 de agosto de 2021, ambas fechas inclusive.

III. Se ordena la inclusión de la huella genética del sentenciado en el Registro de Condenados conforme a lo dispuesto en el artículo 17 letra a) de la Ley 19.970.

IV. Se ordena el comiso y destrucción de todas las especies incautadas en poder del imputado, tanto respecto del delito de tráfico y tenencia de municiones y, asimismo, el depósito del dinero incautado en la cuenta creada para el efecto, diligencias que estarán a cargo del Ministerio Público.

V. Las penas de multa se dan por cumplidas considerando el tiempo que paso privado de libertad por la presente causa, esto es, los días 02 y 03 de julio de 2020.

Ejecutoriada que sea esta resolución, dese cumplimiento a lo dispuesto en el artículo 468 del Código Procesal Penal.

Las partes renuncian a los plazos legales.

Certificación de ejecutoria.

Certifico: Que, la sentencia dictada con fecha 17 de mayo de 2022, en causa RUC 2000669630-K, RIT 3798-2020, en contra de **Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez**, cedula de identidad N° 17.601.465-2, se encuentra firme y ejecutoriada con la misma fecha por renuncia de las partes a los plazos. Santiago, veinte de mayo de dos mil veintidós. **Carolain Andrea Swain Cabezas**. Jefa de Unidad de Administración de Causas y Sala. 13° Juzgado de Garantía de Santiago.

Solicitud de pronunciamiento de Gendarmería de Chile al 13 Juzgado de Garantía de Santiago:

Materia: Informa situación o estado de cumplimiento del Penado.

Establecimiento Penitenciario C.R.S. de Santiago Oriente

Fecha de emisión del documento: 09-02-2023

Tribunal: 13° Juzgado de Garantía de Santiago

RIT: 3798

RUC: 2000669630-K

Tipo Pena Sustitutiva: LVI

Delito contenido en la sentencia: Posesión tenencia o porte de munición

Delito contenido en la sentencia: Tráfico de pequeñas cantidades

Delito contenido en la sentencia: Tráfico de pequeñas cantidades

Tiempo de Condena de la pena sustitutiva: 0 Años, 0 Meses, 1623 días

Antecedentes del penado respecto de quien se informa: fecha nacimiento:

16-11-1990; RUN: 17601465-2; apellidos: **Cardus Gutiérrez**; nombres:

Paolo Sebastián

En el presente informe se tiene a bien informar y solicitar pronunciamiento a Usía, respecto de la ejecución de la pena de libertad vigilada intensiva sobre el penado Sr. **Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez**, C.I. 17.601.465-2, sentenciado a 3 condenas de 541 días, por dos delitos de tráfico ilícito de estupefacientes, Art. 4° y tenencia ilegal de municiones, teniendo como fecha de inicio de condena el 01 de junio 2022 y de término el 09 de noviembre de 2026.

Con fecha 03 de febrero de 2023 se efectuó audiencia de control de detención, en el 13° Juzgado de Garantía de Santiago, bajo el RUC 2300133061-6, RIT 468 - 2023, donde se formaliza al Sr. **Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez** por el delito de Robo con Intimidación, decretándose la medida cautelar de prisión preventiva en el Centro de Detención Preventiva Santiago Uno, fijándose plazo de investigación de 60 días.

En base a lo expuesto, se solicita la suspensión de la pena de Libertad Vigilada Intensiva hasta que se resuelva la causa por la cual se encuentra privado de libertad.

Es cuanto se puede señalar para que SS., resuelva lo que en derecho estime pertinente.

Atentamente,

Maria Nelly de Jesús Carreño Cañas

Jefe de Unidad, C.R.S. de Santiago Oriente

Resolución de 10 de febrero de 2023 del 13 Juzgado de Garantía de Santiago a la solicitud previa de Gendarmería de Chile:

Teniendo presente lo solicitado por el Centro de Reinserción Social Santiago Oriente y el hecho que el imputado don **Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez**, cedula de identidad N° 0017601465-2, ingresó con fecha 03 de febrero del año 2023 en prisión preventiva en causa RIT 248-2023 de este 13° Juzgado de Garantía de Santiago, se resuelve:

Como se pide, se suspende temporalmente el cumplimiento de la sanción impuesta al imputado de libertad Vigilada Intensiva, hasta que el imputado recupere su libertad en la causa antes señalada.

Ofíciase al Centro de Detención Preventiva Santiago Uno con la finalidad que informe al Tribunal una vez que el imputado recupere su libertad.

Comuníquese lo resuelto al Centro de Reinserción Social Santiago Oriente

Sirva la presente resolución como suficiente y atento oficio remitir

Déjese copia de la presente resolución en la causa RIT 248-2023

Notifíquese a Fiscalía y Defensoría vía correo electrónico.

RUC N° 2000669630-K

RIT N° 3798-2020

Resolvió doña **Veronica Patricia Herrera Ocares**

Juez titular del 13 Juzgado de Garantía de Santiago

A su vez, respecto de **Fuentes Trureo** el Ministerio Público indicó que no tiene irreproachable conducta, y se puede recorrer la pena en toda su extensión por lo que pide doce años de presidio mayor en su grado medio, penas accesorias legales, la inclusión de la huella genética, el comiso de las especies incautadas. Sin costas por haber sido representado por la Defensoría Penal Pública y porque deberá cumplir la pena de manera efectiva.

De su Extracto de Filiación y Antecedentes leyó solo las siguientes anotaciones:

- Causa RIT 5416-2010, del 8 Juzgado de Garantía de Santiago. Condenado el 27 de junio de 2010 como autor del delito de robo con fuerza en las cosas en bienes nacionales de uso público a 41 días de prisión en su grado máximo. Remitida.
- Causa RIT 10.570-2010, Juzgado de Garantía de Puente Alto. Condenado el 01 de septiembre de 2010 como autor del delito de robo con fuerza en las cosas en bienes nacionales de uso público a 41 días prisión en su grado máximo. Reclusión nocturna. Cumplida insatisfactoriamente.
- Causa RIT 10.063-2010, Juzgado de Garantía de Puente Alto. Condenado el 02 de marzo de -2011 como autor del delito de receptación a la pena de 61 días de presidio menor en su grado mínimo y a una multa de un quinto de unidad tributaria mensual. Reclusión nocturna. Cumplida insatisfactoriamente.
- Causa RIT 53-2011, 3 Tribunal de Juicio oral en lo Penal de Santiago. Condenado el 4 de junio de 2011 como autor de un delito de robo por sorpresa a la pena de 541 presidio menor en su grado medio. Reclusión nocturna. Cumplida.
- Causa RIT 811-2014, 8 Juzgado de Garantía de Santiago. Condenado el 27 de enero de 2015 como autor del delito de robo con fuerza en las

cosas en bienes nacionales de uso público y porte de arma blanca a 21 días de prisión en su grado medio y a una multa de un tercio de un tercio de unidad tributaria mensual. Reclusión parcial domiciliaria nocturna.

- Causa RIT 2057-2018, 8 Juzgado de Garantía de Santiago. Condenado el 03 de septiembre de 2018 como autor del delito de receptación a 159 días de presidio menor en su grado mínimo. Cumplida.
- Causa RIT 7938-2019, 8 Juzgado de Garantía de Santiago. Condenado el 7 de mayo de 2020 como autor del delito de robo con fuerza en las cosas en lugar no habitado a 301 días de presidio menor en su grado mínimo.

La defensa de Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez señaló que no se debe acoger la agravante ya que infringe el artículo 63 del Código Penal porque el artículo 90 del Código Penal tipifica el quebrantamiento de condena. Solo se quedó dentro de su vehículo con una actividad marginal y mínima, por lo que pide que sea condenado a la pena de cinco años y un día de presidio menor en grado mínimo.

La defensa de Fabián Alexis Fuentes Trureo señaló que su representado debe ser condenado a la pena mínima, por la menor extensión del mal causado. Fue un hecho muy rápido, sin mayor interacción con las vendedoras del local, y no era él quien portaba el arma de fuego.

DUODÉCIMO: DE LA AGRAVANTE DEL ARTÍCULO 12 N° 14 DEL CÓDIGO PENAL.

Se comprobó por parte del Ministerio Público, con los antecedentes que dio lectura, que **Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez** al momento de cometer el actual delito, el 02 de febrero de 2023, se encontraba cumpliendo bajo la modalidad de libertad vigilada intensiva, un total de 1623 (mil seiscientos veintitrés) días y que terminaba el 09 de noviembre de 2026.

Estos aspectos fácticos que son cuestionados por la defensa.

En tales circunstancias cometió el nuevo delito por el cual se le juzga en esta sentencia, de modo que la hipótesis que comprende tal situación es la prevista en el artículo 91 del Código Penal, y no el artículo 90 del como invoca la

defensa, aunque tampoco se incurriría en la infracción que invoca para rechazar la agravante en este otro caso.

Dispone el artículo 91 citado en su inciso primero “Los que después de haber sido condenados por sentencia ejecutoriada cometieren algún crimen o simple delito durante el tiempo de su condena, bien sea mientras la cumplen o después de haberla quebrantado, sufrirán la pena que la ley señala al nuevo crimen o simple delito que cometieren, debiendo cumplir esta condena y la primitiva por el orden que el tribunal prefije en la sentencia, ...”.

Pues bien, al efecto la norma en comento impone el cumplimiento de la pena primitiva y la pena por el nuevo delito cometido, en el orden que este Tribunal señale de acuerdo con las reglas del artículo 74 del Código Penal.

En tal sentido, el legislador considera que para el nuevo delito, debe considerarse la circunstancia agravante del numeral 14 del artículo 12 del Código Penal, que estatuye “Son circunstancias agravantes: 14. Cometer el delito mientras cumple una condena o después de haberla quebrantado y dentro del plazo en que puede ser castigado por el quebrantamiento.”, pues una cosa es quebrantar una pena, que impone los castigos que describe el artículo 90 del Código Penal – y no se lo está juzgando por ese hecho-, y otra es cometer un nuevo delito mientras cumple la primitiva condena, cuyo es el caso.

La norma correspondería a la del artículo 91 del Código Penal, que dispone las formas en que deberán cumplirse la pena primitiva, por una parte, y la que corresponda al nuevo delito, por otra, fijándose una sola pena especial para el caso que se trate de penas perpetuas, de modo que para los casos que describen los incisos primero y cuarto del artículo 91, no existe óbice para dar aplicación a la agravante del numeral 14 del artículo 12 del Código Penal, sin que se afecte el artículo 63 del Código Penal, desde que lo que se regula es la manera de cumplir las sentencias respectivas sin establecer un tipo especialmente penado, de modo que no puede sostenerse que haya doble valoración de la circunstancia de agravamiento invocada por el Ministerio Público.

Así ha sido sostenido por diversa jurisprudencia emanada de la Excm. Corte Suprema, como, por ejemplo, en los antecedentes Rol 2479-2001, de 27 de

septiembre de 2001 y Rol 3610-2000, de 28 de agosto de 2000.

En todo caso, ni aún en el supuesto del artículo 90 del Código Penal se vulneraría el artículo 63 ya referido, desde que es al juzgar la conducta sancionada en aquella norma donde no se podría, nuevamente, considerar el artículo 12 N° 14 del citado código. En efecto, señala el inciso 1° que “Los sentenciados que quebrantaren su condena serán castigados con las penas que respectivamente se designan en los números siguientes:”. Como se puede ver, es inherente y propio del hecho tipificado en el artículo 90 que esté cumpliendo una condena, por lo que no se puede considerar, en este delito, dos veces un mismo hecho, para tipificarlo y para agravar la pena.

Entenderlo de la forma como lo sostiene la defensa hace que dicha agravante sea letra muerta porque nunca podría ser considerada.

DECIMOTERCERO: DETERMINACIÓN DE LA PENA A APLICAR.

En el caso de **Fuentes Trureo** no concurren modificatorias de responsabilidad penal, y no se aprecia mayor extensión del mal causado y el Ministerio Público no justificó en qué aspectos basaba su pretensión punitiva, por lo que se impondrá en su mínimo.

A **Cardus Gutiérrez** le perjudica la agravante del artículo 12 N° 14 del Código Penal, por lo que de conformidad con el artículo 449 del Código Penal se impondrá la pena en el grado medio del presidio mayor, y en este grado se fijará en el mínimo por los motivos señalados en el párrafo anterior.

DECIMOCUARTO: DEL COMISO.

De conformidad con lo dispuesto en los artículos 31 y siguientes del Código Penal, se dispone el comiso de un casco de color gris de construcción, de un bolso color negro de tipo maletín, de un chaleco reflectante de color naranja, por haber sido utilizadas para la comisión del delito.

DECIMOQUINTO: DE LA FORMA DE CUMPLIMIENTO DE LA PENA.

Atendida la extensión de la pena, la forma de cumplimiento deberá ser de manera efectiva, sirviéndoles de abono el tiempo que llevan preventivamente privados de libertad con ocasión de esta causa, desde el día de los hechos.

DECIMOSEXTO: DECISIÓN SOBRE LAS COSTAS.

Estás no serán de cargo del sentenciado al tenor de lo dispuesto en los artículos 47 y siguientes del Código Procesal Penal, por haber sido representado por la Defensoría Penal; por encontrarse privados de libertad, y porque deberán cumplir la pena bajo esta modalidad.

Por estas consideraciones y visto, además, lo dispuesto en los artículos 1°, 3°, 5°, 7°, 12 N° 14, 14 N° 1, 15 N° 1, 18, 25, 26, 28, 31, 32, 50, 432, 436, 439, 449 del Código Penal; artículos 1, 45, 47, 295, 297, 323, 329, 340, 341, 342, 343, 344, 346 y 348 del Código Procesal Penal; artículo 17 de la ley N° 19.970 y su Reglamento; y ley N° 18.216, **se declara que:**

- 1) Se **condena a Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez**, ya individualizado, a la pena de **diez años y un día de presidio mayor en su grado medio**; a las penas accesorias de inhabilitación absoluta perpetua para cargos y oficios públicos y derechos políticos y la de inhabilitación absoluta para profesiones titulares mientras dure la condena; por su responsabilidad de autor del delito consumado de robo con intimidación, previsto y sancionado en el inciso 1° del artículo 436, con relación al artículo 432, ambos del Código Penal, perpetrado con fecha 2 de febrero de 2023, en la comuna de Macul.
- 2) Se **condena a Fabián Alexis Fuentes Trureo**, ya individualizado, a la pena de **cinco años y un día de presidio mayor en su grado mínimo**; a las penas accesorias de inhabilitación absoluta perpetua para cargos y oficios públicos y derechos políticos y la de inhabilitación absoluta para profesiones titulares mientras dure la condena; por su responsabilidad de autor del delito consumado de robo con intimidación, previsto y sancionado en el inciso 1° del artículo 436, con relación al artículo 432, ambos del Código Penal, perpetrado con fecha 2 de febrero de 2023, en la comuna de Macul.
- 3) No se condena al pago de las costas de la causa a los sentenciados por los fundamentos señalados en el último considerando.
- 4) Por no reunirse ninguno de los requisitos legales contemplados en la ley N° 18.216, **Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez y Fabián Alexis Fuentes**

Trureo deberán cumplir la pena impuesta de manera efectiva, sirviéndole de abono el tiempo que llevan preventivamente privados de libertad con ocasión de esta causa, desde el 03 de febrero de 2023, hasta el presente, según consta del respectivo auto de apertura de juicio oral.

- 5) Se decreta el **comiso** de casco de color gris de construcción, un bolso color negro de tipo maletín y de un chaleco reflectante de color naranja, N.U.E. 6455951, **especies incorporadas** como evidencia material por la Fiscalía, los que deberán ser destruidas bajo la supervisión del administrador del Tribunal encargado de la ejecución de la sentencia.
- 6) Oficiése al 13 Juzgado de Garantía de Santiago, remitiendo copia autorizada de la presente sentencia y certificado de ejecutoria, para los fines a que haya lugar en la causa RIT 3798-2020 de dicho juzgado.
- 7) Habida cuenta que **Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez y Fabián Alexis Fuentes Trureo** han resultado condenados por un delito de aquéllos señalados en el artículo 17 de la ley N° 19.970, de conformidad con lo establecido en dicha disposición, ejecutoriada que quede esta sentencia, procédase a la incorporación de la huella genética de los sentenciados en el Registro de Condenados.

Dispóngase la correspondiente toma de muestras biológicas necesarias para dicho fin, debiendo Gendarmería de Chile, o quien corresponda, proceder a tomar la muestra de ADN, salvo que ya hubiere sido determinada con anterioridad en este juicio o en cualquier otro, con tal que conste la existencia y vigencia de este registro.

- 8) Atendido que **Paolo Sebastián Cardus Gutiérrez y Fabián Alexis Fuentes Trureo** fueron condenados por un delito que contempla una pena aflictiva en los términos del artículo 37 del Código Penal, independiente de si se le ha impuesto, de conformidad con lo dispuesto en el inciso 2° del artículo 17 de la ley N° 18.556, oficiése al Servicio Electoral, remitiéndose copia autorizada de la presente sentencia y su certificado de ejecutoria.

Ejecutoriada que sea la presente sentencia, oficiése al respectivo Juzgado de Garantía, remitiéndose copia íntegra de la misma y su certificado de ejecutoria,

para dar consecución a lo resuelto en ella, y cúmplase con lo previsto en el artículo 468 del Código Procesal Penal.

Regístrese y, en su oportunidad, archívese.

Sentencia redactada por el juez José Santos Pérez Anker.

RUC N° 23-0-0133061-6.

RIT N° 259-2023.

Sentencia pronunciada por los jueces Sra. Maria Elisabeth Schürmann Martin, y Sres. René Subiabre Pérez y José Santos Pérez Anker, titulares de este Séptimo Tribunal de Juicio Oral en lo Penal de Santiago la primera y el tercero; y, titular del Tribunal de Juicio Oral en los Penal de Colina, subrogando legalmente, el segundo.