

C/ WALDO FRANCOIS ALARCON GONZALEZ
TRÁFICO DE PEQUEÑAS CANTIDADES DE DROGA
ARTÍCULO 4° EN RELACIÓN AL ARTÍCULO 1° DE LA LEY 20.000

RUC 2300055694-7

RIT 301 - 2023

Santiago, dieciséis de febrero de dos mil veinticuatro.

VISTO, OIDO Y CONSIDERANDO:

PRIMERO: *Tribunal e intervinientes.* Que, durante el día doce de febrero de dos mil veinticuatro, ante este Tercer Tribunal de Juicio Oral en lo Penal de Santiago, en sala integrada por la jueza doña María Inés González Moraga, quien presidió la audiencia, y los jueces don Mario Cayul Estrada, como integrante, y don Camilo Hidd Vidal, como redactor, se llevó a efecto el juicio oral RIT 301 – 2023, para conocer de la acusación dirigida en contra de WALDO FRANCOIS ALARCON GONZALEZ, cédula nacional de identidad N° 15.364.445-4, nacido en Santiago, de 43 años de edad, soltero, domiciliado en calle Enrique Soro N°1041, dpto. N° 21, población Juan Antonio Ríos, comuna de Independencia, feriante, actualmente sujeto a la medida cautelar de firma mensual.

Sostuvo la acusación el Ministerio Público, representado por la fiscal Arlin Flores Riveros, en tanto la parte querellante fue representada por la abogada Francisca Pinochet Lillo, y el acusado fue representado por el defensor público, Juan Ignacio Vásquez Prieto; ambos intervinientes con domicilio y forma de notificación ya registrados en esta sede.

SEGUNDO: *Acusación.* Que, los hechos materia de la acusación, según se lee en auto de apertura de juicio oral, fueron los siguientes:

“El día 15 de enero de 2023, aproximadamente a las 00:30 horas, el acusado WALDO ALARCON GONZALEZ fue observado por cámaras de seguridad, mientras realizaba la venta de cocaína base en una plaza ubicada en la intersección de calle Loma Larga con calle Nevado de Piuquenes, en la comuna de Las Condes, utilizando como lugar de guarda de la droga, un basurero color verde que se encontraba en el lugar.

Debido a lo anterior, personal policial fiscaliza al acusado ALARCON GONZALEZ, quien mantenía en sus vestimentas, un monedero con 05 envoltorios de papel blanco cuadriculado contenedores de cocaína base. Asimismo, el imputado guardaba con fines de distribución y venta en el basurero antes señalado, 47 envoltorios de papel cuadriculado contenedores de cocaína base, con un pesaje total de 16.1 gramos todos los envoltorios.”.

A juicio del Ministerio Público, los hechos antes descritos configuran el delito **consumado** de **tráfico ilícito de drogas en pequeñas cantidades**, previsto y sancionado en el artículo 4 en relación con el artículo 1, ambos de la Ley 20.000, correspondiéndole al acusado participación en calidad de **autor**, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 15 N°1 del Código Penal.

Estima la fiscalía que no concurren circunstancias modificatorias de responsabilidad penal.

Por lo anterior, el Ministerio Público requiere se imponga al acusado **WALDO FRANCOIS ALARCON GONZALEZ** la pena de cuatro años de presidio menor en su grado máximo, multa de treinta unidades tributarias mensuales, más las penas accesorias legales de los artículos 29 y 31 del Código Penal, determinación de huella genética de conformidad a lo dispuesto en el artículo 17 de la Ley 19.970, más costas de la causa.

La parte **querellante** adhirió a la acusación fiscal en sus mismos términos.

TERCERO: Alegatos de Apertura.

El **Ministerio Público**, en su alegato inicial, señaló que rendirá diversos medios de prueba para probar los hechos, y la participación que le cabe al acusado en los mismos. Se incorporarán declaraciones respecto a cómo se inicia la investigación, y como esta culmina en la detención del acusado. Pide prestar especial atención a los indicios que llevaron al control de identidad, ya que esto permitió determinar que el acusado no solo portaba especies, sino que guardaba otras en un basurero cercano. Indica que cuenta con medios audiovisuales que dan cuenta de la ocurrencia del hecho. Pide que se condene al encartado a las penas señaladas en la acusación.

La **querellante**, en su intervención de apertura, expone que se acreditará el hecho y la participación del acusado en el mismo. Indica que comparte la prueba del Ministerio Público, funcionarios policiales, municipales, quienes dieron cuenta de lo captado por las cámaras de seguridad. Esto permitirá contar con prueba base para llegar a una

convicción más allá de toda duda razonable para obtener un veredicto condenatorio.

La **Defensa**, en su apertura, indica que la teoría del caso es solo determinación de pena. El acusado declarará, dará detalles de cómo cometió el ilícito. Se exhibirá un video para dar cuenta al tribunal como ocurrieron realmente los hechos. El resto de las alegaciones las expondrá en la audiencia de determinación de penas.

CUARTO: Declaración como medio de defensa. Que, **WALDO FRANCOIS ALARCON GONZALEZ**, habiendo sido advertido por la Jueza Presidente de los derechos que en su calidad de acusado detenta, entre ellos el derecho a guardar silencio, decide renunciar al mismo, declarando lo siguiente.

Indica que el año 2023 lo grabaron. Asume los cargos que le están imputando. Señala que el 15 de enero de 2023 estaba en la plaza de calle Loma Larga con calle Nevado de Piuquenes, y llegó la fuerza pública, carabineros, y estaba grabado que estaba vendiendo cocaína base. Se disculpa por eso.

Al interrogatorio del Ministerio Público.

Indica que nunca declaró en la investigación. Señala que es primera vez que expone estos hechos. Dice que ese día no alcanzó a estar más de media hora en la plaza, y que en ese período le vendió a dos personas. Señala que llegó a vender a las 12.30, y que cobraba \$3000 por cada papel.

Al interrogatorio del querellante.

No hay preguntas.

Al interrogatorio de la Defensa.

Señala que vendía la droga en papelitos de cuadrillé, papel de cuaderno, y que tenía como diez en el chaucherito, más no habían. Reitera que todo estaba grabado. **Exhibe otros medios de prueba. N°3. Video 1.** Indica que las personas que se ven en el video son amigos suyos, visten de blanco y de rojo, el de celeste es el acusado. Les está pasando papel, que contiene cocaína. Esto pasó el 15 de enero de 2023 a las 12.30 de la noche. En una plaza, ubicada en calle Loma Larga con calle Nevado de Piuquenes, en Las Condes. El acusado indica que saca el papelillo del basurero, para entregárselo a ellos. Señala que le pasa el papelillo a ellos, pero que no recibió nada a cambio, se los regaló porque eran sus amigos. Video 2. Indica que el sujeto que aparece en el video es la única persona de la que recibió plata. Le vendió a él, un papelillo de coca, y señala que recibió 3 lucas. Indica que esa persona es un amigo. Explica que la droga

la compraba, en la legua, a \$3.000 el gramo, luego la dosificaba y la vendía a \$3.000 el papelillo. Explica que vendía porque él consume, y con eso pagaba su propio consumo. Dice que está cansado de estar con problemas, quiere limpiar los papeles y no meterse en más cosas.

QUINTO: Convenciones Probatorias. Que, no se celebraron convenciones probatorias, conforme se aprecia del motivo segundo del auto de apertura de juicio oral.

SEXTO: Prueba. Que, el **Ministerio Público** rindió las pruebas cuyo contenido consta íntegramente en el registro de audio, y son las que a continuación se reseñan:

Prueba Testimonial.

DANIEL ESTEBAN NUÑEZ GUTIERREZ. Subteniente de carabineros.

Al interrogatorio del Ministerio Público.

Trabaja desde el 2 de febrero de 2016 en carabineros. Vino a declarar por la detención de Waldo Francois Alarcón González, por el delito de microtráfico. El día 15 de enero de 2023, aproximadamente a las 00.30 horas, se encontraba como jefe del tercer turno de población de la 47 comisaría de los dominicos, en compañía del cabo 2° Rivera Garrido, y reciben un comunicado de la central de comunicaciones de seguridad de Las Condes, indicándole que en calle Lomas Largas con intersección calle Nevado de Piuquenes se encontraban cuatro personas realizando venta de sustancias de microtráfico. Se apersonó en la intersección aproximadamente 10 minutos después, a las 00.40, ve dos personas, realizaban la venta, estaba WALDO FRANCOIS ALARCON GONZALEZ. Al haber sido sindicada la persona mencionada, vestía polera celeste, pantalón azul, mochila roja. El sujeto va a un basurero, saca una bolsa, luego va a las personas y recibe dinero. Se le realiza un control de identidad conforme al artículo 85 del Código Procesal Penal. En la mochila color rojo se le encuentra un monedero de cuerina, con 5 papelillos dosificados para su venta, que contenía una sustancia blanca consistente en cocaína. Luego se revisa el basurero, que estaba como a 5 metros de distancia, tenía una bolsa con otros papelillos en su interior. Siendo las 00.42 horas se detiene a Waldo Francois Alarcón González, dándole lectura a sus derechos, para luego trasladarlo a la 47 comisaría de Los Dominicos, verificando su identidad. Cuando el testigo recepciona el comunicado le indicaron que la persona vestía polera celeste, pantalón azul, y mochila roja. Supo que la droga era cocaína porque en la unidad policial se le aplica una prueba de campo, y se determina que era cocaína.

La droga al encontrarla estaba dosificada para su venta, en papelillos blancos, tanto en la mochila como en el basurero. El pesaje de la droga fue 16 gramos con 100 miligramos. **Exhibe otros medios de prueba. N°1.** Fotografía 1. Ve un monedero de cuerina, color negro. Al costado izquierdo una bolsa que contiene papeles de color blanco, con droga dosificada para la venta. Recuerda que el monedero de cuerina estaba dentro de la mochila roja que portaba WALDO FRANCOIS ALARCON GONZALEZ, y la bolsa con papelillos blancos estaba dentro del basurero. Fotografía 2. A la izquierda, en la bolsa transparente existían 29 papelillos blancos, dosificados para su venta. Bajo el monedero presencia 22 papelillos dosificados para la venta. Es la droga que se encontraba vendiendo la persona señalada. Fotografía 3. En la imagen aprecia el pesaje de la droga que vendía el acusado, corresponde a 10,3 miligramos. Fotografía 4. Presencia la otra mitad de la droga que vendía el acusado, con un pesaje de 5,8 miligramos. Una vez realizado el procedimiento, al llegar a la 47° comisaria, tuvo acceso a los videos que había levantado la SIP. Podría reconocer los videos. **Exhibe otros medios de prueba. N°3.** Video 1. Pudo apreciar que se acercan dos personas de sexo masculino en dirección a WALDO FRANCOIS ALARCON GONZALEZ, solicitándole la venta de la droga que se encontraba en el basurero. El señalado usaba polera celeste, pantalón azul y mochila roja. Se le ve realizando una transacción en dinero, y sacando objetos del basurero. Video 2. Aprecia que se acerca una segunda persona de sexo masculino, pide venta de droga, y WALDO FRANCOIS ALARCON GONZALEZ nuevamente se aproxima al basurero para realizar esa venta.

Al interrogatorio del Querellante.

Al ser detenido, el acusado opuso tenaz resistencia, no dejándose realizar el control de identidad, negando la entrega de sus pertenencias para registro, y negándose a entregar su identidad. Identifica al acusado en la sala.

Al interrogatorio de la Defensa.

No hay preguntas.

ANDRES FELIPE RIVERA GARRIDO. Cabo 1° de carabineros.

Al interrogatorio del Ministerio Público

El 15 de enero estaba de servicio nocturno junto con el subteniente Núñez Gutiérrez, cuando recibieron un comunicado radial de la sección de comunicaciones de Las Condes. Les señalaron que en la intersección de Lomas Largas con Nevado de Piuquenes, donde las cámaras de seguridad del lugar se percatan que un individuo de polera celeste y pantalón azul, estaba en una plaza de esa ubicación, entregando envoltorios a personas.

Se aprecia por las cámaras que en un basurero, a metros del individuo, constantemente el sujeto saca especies. Se presume que está realizando venta de drogas en el lugar. Se trasladan, llegando 10 minutos después, observan al sujeto que tiene las características entregadas por la central. Se le realiza un control de identidad. Se le individualiza como Waldo Francois Alarcón González. Al revisar la mochila roja que portaba se encuentra un monedero, y en su interior 5 papelillos blancos con polvo blanquecino, similar a clorhidrato de cocaína. Se revisó el basurero registrado por las cámaras de donde sacaba especies, y verifican que tenía una cantidad de envoltorios de las mismas características de los hallados en el monedero, por lo que se procede a su detención, se le lleva a la unidad, y se corrobora su identidad. En el llamado le dijeron que el sujeto estaba con polera celeste y pantalones azules. Parte de la droga hallada estaba dentro del monedero del interior de la mochila, la otra parte en el interior de una bolsa transparente que estaba dentro del basurero. La droga se sometió a una prueba de campo por personal SIP, previa instrucción de la fiscalía, y dio positivo a cocaína. No recuerda el pesaje de la droga, 16 gramos aproximadamente.

Al interrogatorio del Querellante

El basurero estaba como a 5 metros del imputado, muy cerca.

Al interrogatorio de la Defensa.

No hay preguntas.

Prueba Documental.

Correspondiente a la incorporación, por medio de lectura extractada, por parte de la Fiscalía, de los siguientes documentos:

- 1. Reservado N° 1110-2023 de fecha 25.01.2023 del Instituto de Salud Pública de Chile respecto de la evidencia NUE 4150213.*

Mediante el cual el jefe del subdepartamento de sustancias ilícitas del Instituto de Salud Pública informa a la fiscalía regional oriente copia del protocolo de análisis del laboratorio subdepartamento de sustancias ilícitas, correspondientes al código de muestra 1110-2023-M1-1, N.U.E.4150213, descripción polvo beige, cantidad recibida 2,00 gramos neto, resultado análisis cocaína base 77%, sujeta a ley 20.000; y código de muestra 1110-2023-M1-1, N.U.E.4150213, descripción polvo beige, cantidad recibida 2,00 gramos neto, resultado análisis cafeína, sujeta a ley 20.000. Autorizado por Q.F. Iván Triviño A.

- 2. Informe de efectos y peligrosidad para la salud pública de cafeína.*

Señala que, para cumplir con lo indicado en el artículo 43° Inciso 1° de la ley 20.000, el Instituto de Salud Pública informa respecto al tráfico,

uso ilícito y peligrosidad que para la salud encierra la CAFEINA en razón de haberse encontrado esta sustancia química esencial según decomiso N° 1110-2023, dirigido a FISCALIA REGIONAL ORIENTE.

La cafeína es un alcaloide del grupo de las xantinas. sólido cristalino, blanco y de sabor amargo, que actúa como estimulante del sistema nervioso central, por su acción antagonista no selectiva de los receptores de adenosina. Efectivamente la cafeína ha sido empleada como agente de adulteración de drogas como cocaína y otras drogas de síntesis, aun cuando es de uso común la cafeína tiene múltiples efectos dañinos a la salud cuando es consumida en altas dosis o por vías de administración distinta a la vía oral. En dosis altas causa arritmias, convulsiones y coma, el uso crónico a dosis más baja afecta el sistema cardiovascular, causando irritabilidad, cefaleas, diarrea e insomnio. A nivel metabólico, la intoxicación con cafeína causa hipocalcemia, hipocalemia e hiponatremia, es decir una disminución brusca de los niveles de electrolitos en la sangre, además de síndromes metabólicos como hiperglicemia y fiebre. Produce, además, diversos efectos nocivos a nivel pulmonar producto de la hiperventilación que sufre un paciente intoxicado con cafeína. La cafeína ha demostrado tener una influencia notable en la adicción cuando es mezclada con otras drogas como la cocaína. Suscrito por la perito químico Sonia Rojas Rondón.

3. Informe de efectos y peligrosidad para la salud pública de cocaína base.

Señala que, Para cumplir con lo indicado en el Art. 43° inciso 1° de la Ley 20.000 que modificó el Código Penal, el Instituto de Salud Pública de Chile, informa respecto a los efectos que produce y la peligrosidad que reviste para la salud pública la COCAÍNA BASE en razón de haberse encontrado esta droga según decomiso N° 1110-2023, dirigido a FISCALIA REGIONAL ORIENTE.

Indica que la COCAÍNA BASE es un polvo o pasta de coloración que va desde el blanco al café, dependiendo del grado de humedad y de la presencia de adulterantes y restos de químicos empleados. Químicamente es un alcaloide que se extrae de las hojas de la planta *Erythroxylon coca* a través de un proceso de maceración y mezcla con diversos solventes tales como la parafina, bencina, éter sulfúrico, etc.

Señala que la denominación de COCAÍNA BASE se refiere a que no ha sido neutralizada por ácido para producir la sal correspondiente como es el caso de la cocaína clorhidrato. Esta forma de la cocaína se puede

fumar, ya que no se descompone por calor como sí lo hace la cocaína clorhidrato.

A nivel del sistema nervioso central, lo estimula incluso hasta la euforia porque aumenta el nivel de catecolaminas cerebrales y el bloqueo en la recaptación de las mismas. Además de la toxicidad de la cocaína, se debe considerar la presencia y los efectos de solventes orgánicos y químicos propios del proceso de extracción.

La COCAÍNA BASE es una sustancia muy adictiva debido a que la excitación y el bienestar que provoca son muy breves, lo que se acompaña inmediatamente de una fuerte sensación de angustia. Al fumarse, el efecto es rápido e intenso, ya que se demora entre 8 y 40 segundos en aparecer y dura sólo unos minutos. La COCAÍNA BASE aumenta el riesgo de sufrir trombosis, derrame cerebral y paranoia transitoria en la mayoría de los adictos. El uso continuo ocasiona obstrucción severa y daños a nivel cardiorrespiratorio, cerebral y cardiovascular, lo que puede provocar un infarto al corazón. A medida que el consumo de esta droga se hace crónico, se desarrolla en el adicto una mayor tolerancia a ésta; es decir, a través del tiempo el consumidor necesita cada vez mayores niveles de cocaína en su organismo para lograr un mismo efecto, pudiendo ocurrir una sobredosis consecuencias fatales. En nuestro país no existe ninguna persona natural o jurídica autorizada para portar, distribuir, consumir o vender cocaína y las importaciones son autorizadas por el Instituto de Salud Pública de Chile con fines estrictamente analíticos y excepcionalmente con fines científicos, bajo estricta supervisión médica y el control sanitario correspondiente. Suscrito por la perito químico Sonia Rojas Rondón.

4. Acta de recepción N° 378-2023 de fecha 17.01.2023, NUE 4150213 del Servicio de Salud Metropolitana Oriente.

Señala que con la fecha indicada se recepcionó el oficio N°22 proveniente de la fiscalía de flagrancia metropolitana oriente, numero de parte 35, unidad policial 47° Comisaría de Los Dominicos, correspondiente a la N.U.E. 4150213, correspondiente a cinco gramos netos de presunta cocaína, correspondiente presuntamente a cocaína, correspondiente a polvo beige, indicándose que se recepcionaron 52 papelillos, con un peso bruto de 16,1 gramos, de los que se abren 21 para obtener la muestra y quedan 31 papelillos como contramuestra. Suscrito por Luis Sanhueza Sánchez como funcionario que entrega, y por Eduardo Gómez Retamales como funcionario que recibe.

Prueba Pericial.

Incorporada por el **Ministerio Público** en conformidad a lo dispuesto por el artículo 315 del Código Procesal Penal.

*Corresponde al Protocolo de análisis químico de fecha 25.01.2023, NUE 4150213, código de muestra 1110-2023-M1-1 del Instituto de Salud Pública, suscrito por la perito **SONIA ROJAS RONDON**, cédula de identidad N° 16.244.6665, perito químico, domiciliado en Av. Marathon N° 1000, Ñuñoa.*

Indica que corresponde a una muestra de 2,00 gramos, peso neto, de polvo color beige. Señala que los procedimientos que se aplicaron sobre la muestra consistieron en cromatografía líquida de alta eficiencia con detector UV y arreglo de diodos (HPLC- UV- DAD), correspondiente a una metodología analítica que permite separar los componentes de una muestra, confirmar su identidad y determinar su porcentaje de pureza, al compararlos con el estándar respectivo. Los componentes de la muestra además son identificados por medio de su espectro de absorción de luz ultravioleta característico. También se aplicó a la muestra ESPECTROSCOPIA RAMAN, según ME-742.00-036 v0, que consiste en una técnica de alta resolución y confirmatoria que proporciona información química y estructural de compuestos orgánicos y/o inorgánicos permitiendo confirmar la identidad de una sustancia mediante su espectro RAMAN. Como conclusión, señala como sustancias detectadas cocaína y cafeína. Y como sustancias controladas cocaína base al 77% y cafeína. Suscrito por la perito químico Sonia Rojas Rondón.

Otros medios de prueba.

Consistente en la incorporación, por parte del **Ministerio Público**, a través de la exhibición efectuada a los testigos, conforme fue reseñado, de los siguientes instrumentos:

- 1.- 04 fotografías contenidas en set fotográfico droga de droga de fecha 15.01.2023 de la 47 Comisaría de Los Dominicos*
- 2.- NUE 4150242: 01 CD contenedor de grabaciones de cámaras de seguridad, el que será reproducido en la respectiva audiencia de juicio oral.*

SÉPTIMO: Alegatos de Clausura.

El **Ministerio Público** señaló en su alegato de cierre que durante el desarrollo del juicio, habiéndose escuchado la declaración del acusado, que reconoce los hechos de la acusación, y recibida la declaración de los funcionarios policiales, que detallan su participación en la detención del acusado, indicando que recibieron un comunicado radial, indicando que un sujeto se encontraba facilitando sustancias ilícitas a terceras personas, habiendo indicios, realizan un control de identidad, y mediante tal

diligencia encuentran en poder del imputado droga, y parte de la sustancia guardada en un basurero aproximadamente a 5 metros de donde estaba el acusado. El Ministerio Público es del criterio que, sumado al video, el acusado se encontraba en poder de la droga, guardándola, y facilitándola a terceras personas, no solo a cambio de dinero. Se acredita la identidad del acusado, y el pesaje de la droga, y posteriormente se recibe en el instituto de salud pública para los análisis respectivos. Se determinó que era cocaína y cafeína, así como su peligrosidad pública. Entiende que probó más allá de toda duda razonable. La participación del acusado en los hechos de tráfico de pequeñas cantidades de droga materia de la acusación. Pide las penas señaladas en la acusación.

La **querellante**, en su exposición final, indica que la prueba rendida acredita los hechos de la acusación y la participación del acusado. Los funcionarios policiales relatan como se enteraron de la ocurrencia del hecho, y como recibieron antecedentes de como vestía el imputado. Los videos acreditan la forma de ocurrencia del hecho. Pide se condene al acusado por el delito de tráfico de pequeñas cantidades de droga.

La **Defensa**, en su alegato de cierre, argumenta que lo relevante para su representado es la determinación de penas, por lo que pide tener por reproducidos los alegatos de apertura.

No hay réplicas del Ministerio Público y de la querellante.

Al término de la audiencia, **WALDO FRANCOIS ALARCON GONZALEZ** ejerce a su derecho a guardar silencio.

OCTAVO: Tipos Penales.

Que, el delito materia de la acusación es el de **tráfico de pequeñas cantidades de drogas**, que se encuentra establecido en el artículo 4º, en relación al artículo 1º, ambos de la ley 20.000; y requiere para su configuración, la posesión, transporte, guarde o porte de pequeñas cantidades de sustancias o drogas estupefacientes o sicotrópicas, productoras de dependencia física o psíquica, sin contar con la competente autorización; salvo que justificase que están destinados a la atención de un tratamiento médico o a su uso o consumo personal exclusivo y próximo en el tiempo. O la adquisición, transferencia, suministro o facilitación a cualquier título de pequeñas cantidades de estas sustancias, con el objeto que sean consumidas o usadas por otros.

NOVENO: Decisión.

Que, apreciando la prueba rendida en el juicio con libertad, pero sin contradecir los principios de la lógica, las máximas de la experiencia y los conocimientos científicamente afianzados, y al mérito de las pruebas

rendidas en la audiencia, el tribunal tuvo por acreditados, más allá de toda duda razonable, los siguientes hechos:

“El día 15 de enero de 2023, aproximadamente a las 00:30 horas, el acusado WALDO FRANCOIS ALARCON GONZALEZ fue observado por cámaras de seguridad, mientras realizaba la venta de cocaína base en una plaza ubicada en la intersección de calle Loma Larga con calle Nevado de Piuquenes, en la comuna de Las Condes, utilizando como lugar de guarda de la droga, un basurero color verde que se encontraba en el lugar.

Debido a lo anterior, personal policial fiscaliza al acusado ALARCON GONZALEZ, quien mantenía entre su monedero y el basurero señalado un total de 52 envoltorios de papel blanco cuadriculado contenedores de cocaína base, arrojando el contenido de todos los envoltorios un peso neto de 5 gramos.”

El referido hecho constituye el delito de **tráfico de pequeñas cantidades de droga**, previsto y sancionado en el artículo 4° en relación al artículo 1° de la Ley 20.000, en grado de **consumado**, correspondiéndole a WALDO FRANCOIS ALARCON GONZALEZ, participación en calidad de **autor**, al haber intervenido en su ejecución de una manera inmediata y directa de conformidad a lo dispuesto en el artículo 15 N° 1 del Código Penal.

En consecuencia, la sentencia que se dictará en este juicio será **condenatoria** para el acusado Waldo Francois Alarcón González, por el delito antes referido.

DECIMO: Análisis de la prueba y razonamiento.

Que, para arribar a la conclusión antes indicada, se ha tenido en consideración las pruebas rendidas por los intervinientes, ya reseñadas en el considerando sexto de la presente sentencia, conforme el razonamiento que a continuación se indica.

En primer lugar, y con la finalidad de determinar que hechos pueden tenerse por acreditados en el proceso, procederemos a realizar una reconstrucción de la dinámica de los eventos ocurridos según se desprenden de la prueba vertida durante el juicio, para a continuación analizar si en estos concurren o no los elementos constitutivos del delito de tráfico ilícito de pequeñas cantidades de drogas, mediante un desglose de los mismos.

a) Dinámica de los hechos ocurridos.

Sobre el punto resultan relevantes los dichos del subteniente de carabineros **Daniel Núñez Gutiérrez** y del cabo primero de carabineros **Andrés Rivera Garrido**, quienes en lo atinente relataron que se

encontraban de servicio nocturno, y que con fecha 15 de enero de 2023, aproximadamente a las 00.30 horas, recibieron un comunicado de la central de comunicaciones de seguridad de Las Condes, indicándoles que en la intersección de las calles Lomas Largas con Nevado de Piuquenes se encontraba un individuo que vestía polera celeste, pantalón azul y mochila roja, quien estaba entregando envoltorios a otras personas, por lo que aparentemente se encontraba vendiendo droga, por lo que se trasladaron al lugar, al que llegaron tras diez minutos, y se percataron de la presencia de un sujeto cuyas vestimentas coincidían con las señaladas en el comunicado radial, quien se encontraba junto a otras dos personas, y observan como éste se desplaza a un basurero cercano, del que saca una bolsa, para luego volver junto a las otras personas y recibe dinero de parte de estas, por lo que se efectuó un control de identidad del sujeto, quien fue individualizado como Waldo Francois Alarcón González, encontrándose en su mochila un monedero que contenía cinco papelillos contenedores de una sustancia blanca que aparentaba ser cocaína, y al revisar el basurero se encontró una bolsa con más papelillos en su interior. Indica que producto del hecho se detuvo al sujeto, y lo trasladaron a la 47° Comisaria de Los Dominicos, donde personal de la SIP aplicó una prueba de campo a la sustancia encontrada, la que arrojó positivo para cocaína, habiéndose incautado un peso neto de 16 gramos con 100 miligramos de la sustancia.

Los relatos de ambos funcionarios policiales se vieron corroborados por la incorporación de **fotografías que les fueron exhibidas** de las especies incautadas, consistentes en el monedero descrito, que contenía parte de los papelillos, la bolsa hallada en el basurero, que contenía el resto de los papelillos, así como el pesaje del total de los mismos, ascendiente a 10,3 y 5,8 miligramos respectivamente, de la sustancia con sus contenedores.

Asimismo, se incorporó, por exhibición al funcionario policial Núñez Gutiérrez, **dos videos correspondientes a los hechos por él relatados**, donde este describe como cámaras de seguridad del sector captaron el momento en que dos personas se aproximaban a Waldo Francois Alarcón González y le solicitaban droga, frente a lo que este se dirigió al basurero, sacando un objeto de su interior y luego realizando una transacción con la persona, situación que se replica en el segundo video, en que nuevamente se le aproxima una persona, y el acusado Alarcón González nuevamente se aproxima al basurero para realizar la venta.

También se contó con la declaración como medio de defensa del acusado **Waldo Alarcón González**, quien en lo medular reconoce que el 15

de enero de 2023 estaba en la plaza de calle Loma Larga con calle Nevado de Piuquenes, vendiendo cocaína base, habiendo alcanzado a venderle a dos personas, hasta que llegó carabineros. Indica que fue grabado en esa actividad, y al serle exhibidos los videos indicó que a los sujetos que se le acercan por primera vez le regaló el papelillo, porque era un amigo suyo, y a la segunda persona que se le acercó le cobró \$3000 por el papelillo.

Del análisis de estos medios de prueba se desprende una vinculación armónica de múltiples elementos de convicción. En efecto, se contó con el relato armónico y carente de contradicciones de ambos funcionarios policiales, quienes entregan una versión concordante tanto respecto al motivo de la investigación, producto de un comunicado de la central de comunicaciones de seguridad de Las Condes que les informó que las cámaras de seguridad habían detectado una conducta sospechosa de un sujeto que entregaba envoltorios a otras personas en la intersección de las calles Lomas Largas con Nevado de Piuquenes, tanto respecto a la conducta que ambos funcionarios apreciaron al llegar al sitio del suceso, en que el sujeto investigado era abordado por terceros, para luego desplazarse a un basurero cercano, extrayendo objetos de su interior, para luego volver con estas personas y recibir dinero, y finalmente en cuanto al hallazgo, tanto en el interior de la mochila que portaba el sujeto como en una bolsa en el interior del basurero que se encontraba cerca de éste, de papelillos contenedores de una sustancia blanquecina que, tras aplicada una prueba de campo, resultó ser positiva para cocaína.

Estas exposiciones, que por si han resultado claras, precisas y detalladas, se ven refrendadas por la exposición de las fotografías correspondientes al monedero y a la bolsa que contenía los papelillos, que concuerdan con los antecedentes descritos por ambos funcionarios respecto a la droga recuperada, y finalmente también los videos incorporados al proceso no hacen sino confirmar la dinámica de los hechos relatada por los carabineros que declararon ante estrados, por cuanto en estos se aprecia en forma clara, en dos oportunidades distintas, como terceros se aproximan al acusado, quien tras intercambiar unas palabras con ellos se dirige al basurero, para extraer de su interior objetos, y tras mirar en todas direcciones, para asegurarse de no estar siendo observado, regresa donde los terceros para entregarles los objetos extraídos del basurero, en tanto que en el primer video no recibe nada a cambio de la entrega, y en el segundo si recibe un objeto que aparenta ser dinero.

De tal forma, estos elementos de prueba, por su multiplicidad, congruencia, pertinencia y carencia de elementos contradictorios, permiten

generar convicción en el Tribunal, más allá de toda duda razonable, que los hechos relatados por los funcionarios policiales ocurrieron en la forma descrita por ellos, por lo cual se tiene por acreditado que el día 15 de enero de 2023, aproximadamente a las 00:30 horas, el acusado Waldo Alarcón González fue observado por cámaras de seguridad, mientras realizaba la venta de cocaína base en una plaza ubicada en la intersección de calle Loma Larga con calle Nevado de Piuquenes, en la comuna de Las Condes, utilizando como lugar de guarda de la droga, un basurero color verde que se encontraba en el lugar, y que, debido a lo anterior, personal policial fiscaliza al acusado, quien mantenía entre su monedero y el basurero señalado un total de 52 envoltorios de papel blanco cuadriculado contenedores de cocaína base.

Lo anterior refrendado a que en la declaración como medio de defensa del acusado se reconoce tanto la posesión de la droga, como la conducta de venta y facilitación de la misma en que incurrió el acusado el día de los hechos.

b) Existencia de sustancias o drogas estupefacientes o sicotrópicas.

Para analizar la concurrencia de este elemento es menester tener presente que, como se tuvo por establecido en la letra “a)” precedente, los funcionarios policiales Núñez Gutiérrez y Rivera Garrido manifestaron que, al controlar la identidad y registrar al acusado, encontraron tanto en un monedero que estaba en el interior de la mochila que portaba, como en una bolsa que se encontraba dentro del basurero próximo al lugar en que se hallaba, diversos papelillos contenedores de una sustancia blanca, a la que se le aplicó en la 47° Comisaría de Los Dominicos una prueba de campo que arrojó positivo para cocaína.

Estas declaraciones se vinculan con la prueba documental consistente en el Acta de recepción N° 378-2023 de fecha 17 de enero de 2023, NUE 4150213 del Servicio de Salud Metropolitana Oriente, que da cuenta de la recepción por dicha institución de 52 papelillos contenedores de una sustancia identificada como polvo beige, cuyo peso neto correspondió a 5 gramos, y que fue remitida por la 47° Comisaría de Los Dominicos.

Estas probanzas se relacionan finalmente con el protocolo de análisis químico de fecha 25 de enero de 2023, NUE 4150213, código de muestra 1110-2023-M1-1, del Instituto de Salud Pública, suscrito por la perito Sonia Rojas Rondon, que en lo atinente indica que analizó una muestra de 2,00 gramos, peso neto, de polvo color beige, la que sometió a los procedimientos de cromatografía líquida de alta eficiencia con detector

UV y arreglo de diodos y Espectroscopia Raman, metodología que describe y explica en su informe como apta para determinar los compuestos y pureza de la muestra, e indica como conclusión que detectó en la muestra cocaína base al 77%.

Finalmente, se relaciona esta pericial al documento consistente en el Reservado N° 1110-2023 de fecha 25 de enero de 2023 del Instituto de Salud Pública de Chile, respecto de la evidencia NUE 4150213, dirigido a la fiscalía regional oriente, donde informa el resultado del peritaje antedicho.

De tal manera, este conjunto de pruebas, tanto testimonial respecto al hallazgo de la sustancia y la aplicación de la prueba de campo que verificó positivo para cocaína, como documental respecto a la remisión de los papelillos incautados al Instituto de Salud Pública, y finalmente el informe pericial evacuado por la profesional química de dicha institución, que confirma que la muestra analizada corresponde a cocaína base al 77%, permite a estos sentenciadores concluir la correcta manipulación de la sustancia, desde las primeras etapas de la incautación de la misma, a través de la remisión de esta a los organismos pertinentes, para practicar las diligencias necesarias tendientes a determinar su naturaleza, hasta la remisión de los resultados de la misma a los organismos solicitantes. En consecuencia, la relación de estas pruebas permite al Tribunal concluir en forma fehaciente que la sustancia incautada en esta diligencia efectivamente corresponde a cocaína base, especie regulada en la Ley N° 20.000, por lo que se tiene por concurrente este elemento del tipo penal.

c) Aptitud de la sustancia para provocar graves efectos tóxicos o daños considerables a la salud.

Sobre este particular estos jueces consideran esclarecedor el informe incorporado en el proceso sobre efectos y peligrosidad para la salud pública de cocaína base, que señala características propias de esta clase de estupefaciente, entre ellos que es una sustancia muy adictiva debido a que la excitación y el bienestar que provoca son muy breves, lo que se acompaña inmediatamente de una fuerte sensación de angustia. Señala que al fumarse el efecto es rápido e intenso, ya que se demora entre 8 y 40 segundos en aparecer y dura sólo unos minutos. Explica que la cocaína base aumenta el riesgo de sufrir trombosis, derrame cerebral y paranoia transitoria en la mayoría de los adictos, y que su uso continuo ocasiona obstrucción severa y daños a nivel cardiorrespiratorio, cerebral y cardiovascular, lo que puede provocar un infarto al corazón. Indica que a medida que el consumo de esta droga se hace crónico, se desarrolla en el

adicto una mayor tolerancia a ésta, es decir, a través del tiempo el consumidor necesita cada vez mayores niveles de cocaína en su organismo para lograr un mismo efecto, pudiendo ocurrir una sobredosis consecuencias fatales.

En consecuencia, en base al informe precitado, evacuado por una perito química especialista, quien tiene la experticia y conocimiento suficientes para ilustrar al Tribunal respecto a las consecuencias que la sustancia incautada pueden generar en la salud pública, tiene por acreditado el efecto pernicioso de la cocaína base incautada, y se tiene por configurado este elemento del ilícito.

d) Tráfico de pequeñas cantidades de la sustancia.

En este punto es menester señalar que si bien el delito de tráfico ilícito de pequeñas cantidades de droga contempla en los incisos primero y segundo del artículo 4° de la Ley N° 20.000 una larga lista de verbos rectores que el legislador estima constitutivos de este ilícito, del análisis del flujo de los hechos realizado en el acápite “a)” precedente, se aprecia que en este caso particular se desprende en forma clara y categórica que el acusado facilitó y vendió la droga que poseía, consistente en cinco gramos de cocaína base dosificada en 52 papelillos, lo que se desprende tanto de lo expuesto por los funcionarios policiales Núñez Gutiérrez y Rivera Garrido, que apreciaron visualmente una de las transacciones, como del contenido de los videos incorporados al proceso, en que se advierte en forma clara la dinámica en que el acusado acude al basurero cercano al lugar en que se encontraba, para extraer de su interior la bolsa que contenía los papelillos, y luego se aproxima a terceras personas, a quienes entrega un envoltorio, en el primer video sin recibir nada a cambio, y en el segundo recibiendo un objeto que aparenta ser dinero, lo que por lo demás es reconocido por Alarcón González en su declaración como medio de defensa.

En tal orden de ideas, encontrándose probadas las conductas de facilitación y venta de una sustancia regulada por la ley N°20.000, es que se tiene por acreditado este elemento del tipo penal.

e) Ausencia de la autorización respectiva.

Atendido a que el informe de efectos y peligrosidad para la salud pública de cocaína base incorporado al proceso, elaborado por la perito químico Sonia Rojas Rondón es claro al indicar que: *“En nuestro país no existe ninguna persona natural o jurídica autorizada para portar, distribuir, consumir o vender cocaína y las importaciones son autorizadas por el Instituto de Salud Pública de Chile con fines estrictamente analíticos y excepcionalmente con fines científicos, bajo estricta supervisión médica y el*

control sanitario correspondiente.”, es que resulta probado que el encartado no contaba con autorización sanitaria alguna para portar, vender o facilitar cocaína base, por lo que se tiene por acreditado este elemento del tipo penal.

g) Conclusión.

Del análisis efectuado en los acápites precedentes a la prueba rendida durante el proceso, estos jueces han considerado acreditados la totalidad de los hechos establecidos en el considerando noveno de esta sentencia, los que se subsumen íntegramente en el tipo penal de tráfico de pequeñas cantidades de droga, por cuanto nos encontramos en presencia de venta y facilitación de cocaína base por parte de Waldo Francois Alarcón González, la cual es una sustancia con aptitud para provocar graves efectos tóxicos y daños a la salud, no contando con autorización alguna para portar, distribuir o venderla. De esta forma se tienen por acreditados todos los elementos constitutivos del tipo penal, concluyendo estos sentenciadores que nos encontramos en presencia de un delito de **tráfico de pequeñas cantidades de droga.**

UNDECIMO: Participación y grado de desarrollo.

Que, en este punto analizaremos la participación del acusado en los hechos que se estimaron acreditados en el proceso, y el grado de desarrollo del ilícito.

a) Respecto al grado de desarrollo del ilícito.

En este particular, de acuerdo al razonamiento efectuado en el considerando precedente, y a los hechos que se tuvieron por probados, se pudo concluir Waldo Francois Alarcón González vendió y facilitó pequeñas cantidades de cocaína base, motivo por el cual se tiene por cometido este delito en grado de **consumado.**

b) Respecto a la participación del acusado en los hechos:

Respecto a la participación del acusado, podemos señalar que las actividades de venta y facilitación de pequeñas cantidades de cocaína base se encuentran fehacientemente acreditadas en base a la prueba analizada en el considerando precedente, resultando claros los dichos de los funcionarios policiales Núñez Gutiérrez y Rivera Garrido respecto que tras la detención del sujeto que vestía polera celeste, pantalón azul, mochila roja, se le individualizó en la unidad policial como WALDO FRANCOIS ALARCON GONZALEZ, quien por lo demás fue reconocido en la sala de audiencias por el subteniente de carabineros Daniel Núñez, por lo que se tiene por establecida su participación culpable en los hechos acreditados descritos en el motivo noveno de la presente sentencia, en calidad de

autor, en los términos del artículo 15 N°1 del Código Penal, por haber intervenido en la ejecución de los mismos de manera inmediata y directa.

En consecuencia, la sentencia que se dictará en este juicio será **condenatoria** para el acusado **WALDO FRANCOIS ALARCON GONZALEZ**, por el delito antes indicado.

DÉCIMOSEGUNDO: Audiencia de determinación de penas.

Que, invitados los intervinientes a la audiencia prevista en el inciso final del artículo 343 del Código Procesal Penal, señalaron lo siguiente.

Ministerio Público.

Argumenta que respecto del acusado no concurren circunstancias modificatorias de responsabilidad penal.

Asimismo, sostiene que por aplicación del artículo 62 de ley N°20.000, la pena que se le imponga debe ser de cumplimiento efectivo.

Pide se le imponga una pena de dos años de presidio menor en su grado medio, y las demás penas pedidas en el auto de apertura de juicio oral

Incorpora el Extracto de filiación y antecedentes de Waldo Francois Alarcón González, que indica que el acusado, con fecha 26 de mayo de 2016, en causa RUC 1500977959-8, del 4° Juzgado de Garantía de Santiago, en causa RIT 11.019-2015, en que fue condenado como autor de porte de arma cortante punzante, consumado, y como autor de tráfico de pequeñas cantidades de droga, a 61 días de presidio menor en su grado mínimo, multa de 1/3 de UTM, con pena sustitutiva de reclusión parcial domiciliaria nocturna.

Para fundar la petición de pena efectiva, en la parte pertinente, pide tener a la vista un fallo de la Ilustrísima Corte de Apelaciones de San Miguel, RIT 1005-2015, en lo pertinente indica que el artículo 62 de ley N°20.000 indica que no se aplicará ninguna de las penas sustitutivas contempladas en la ley 18.216 a la persona que haya sido condenada con anterioridad por alguno de los crímenes o simples delitos contemplados en esta ley, por la ley 19.366, en virtud de sentencia ejecutoriada, haya cumplido o no efectivamente la condena, a menos que sea reconocida la circunstancia atenuante establecida en el artículo 22. Que siendo igualmente aplicables los artículos 62 de la ley 20.000 y 1° de la ley 18.216, corresponde a aplicarlos de manera lógica y sistemática, que así las cosas, solo es posible arribar a la conclusión de que no es posible imponer una pena sustitutiva contemplada en la ley 18.216, a quien ha sido condenado previamente por un simple delito contemplado en la ley 19.366, que en este caso es la ley 20.000, como ocurre en la especie

respecto del condenado en causa diversa, que no se va a referir a su nombre, sin que sea relevante la fecha de ocurrencia de ese hecho, ni la fecha de su condena y de cumplimiento de la misma, ya que la norma del artículo de 62 de la ley 20.000 no distingue, por lo que no es lícito al intérprete distinguir, como sabiamente lo recuerda el propio recurrente. Así las cosas, señala, además, y en el último considerando, quinto, que la disposición del inciso final del artículo primero de la ley 20.000, que impide considerar las condenas por crimen o simple delito cumplidas respectivamente, 10 o 5 años antes de la comisión del nuevo ilícito, no puede prevalecer sobre la norma del artículo 62, por cuanto esta regla una materia especial, como son los crímenes y simples delitos referentes a los estupefacientes y sustancias psicotrópicas contempladas en la ley 20.000, mientras que la primera regula la situación general de aquellos casos en que sí son aplicables las penas sustitutivas que dicha ley contempla. Rol número 1005-2015, pronunciado por la quinta sala integrada por los ministros señora María Teresa Letelier Ramírez, señor Jorge Eduardo Sáez Ramírez, y abogado integrante señor Diego Munita Luco.

Querellante.

Adhiere a las solicitudes del Ministerio Público.

Defensa.

Anuncia un resumen de su petición, solicita en primer lugar que el quantum sea 61 días, por aplicación del artículo 11 N°9, muy calificado, y que la forma de cumplimiento sea por pena remitida, porque no debe aplicarse el artículo 62, sino que el inciso penúltimo del artículo primero de la ley 18.216.

Funda su petición de la atenuante del artículo 11 N°9, en carácter de muy calificado porque el acusado parte este juicio reconociendo el delito. Sostiene que tras la declaración del señor Alarcón González, quedó todo claro, lo que pasó, cuándo, dónde, cómo y además da información que el Ministerio Público no tiene, por ejemplo, de dónde consigue la droga, qué relación tiene con las personas a que vende la droga, y además cuáles son las motivaciones de esta conducta. Sostiene que hay por lo menos tres datos relevantes que el Ministerio Público no tenía. Pide tener presente la capacidad lingüística del señor Alarcón González, el principio de igualdad mandata que también las circunstancias modificatorias de responsabilidad sean vistas en consideración de la persona en particular. Él llegó a quinto básico, apenas lee y apenas escribe, y dentro de su capacidad lingüística él pudo dar cuenta de todo el hecho requerido, dice la fecha, dice la hora, dice el lugar, dice lo que hace y dice lo que tiene. Por lo tanto, está desde

su declaración todo el hecho plenamente acreditado. En cuanto a la calificación de la atenuante, sostiene que la declaración del señor Alarcón González fue tan clara que el Ministerio público incluso prescindió de dos testigos, por lo tanto solamente necesitó el 50% de su prueba testimonial, por lo que estima que su declaración debe ser valorada de forma especial, debe recibir alguna gratificación de política criminal por esto.

En cuanto a la cuantía de 61 días, pide el mínimo también por el poco gramaje de la droga, estimando que hay una menor afectación al bien jurídico protegido. Respecto a la petición de pena remitida, argumenta que la excepción a la pena remitida en los delitos de microtráfico, es solamente cuando la pena aplicar sea superior a 540 días, lo que funda en el tenor del artículo 4° de la ley N°18.216, que dice que no procederá pena remitida en los casos previstos en el artículo 15 bis, etcétera, y en tal artículo aparece que en el delito de micro tráfico no procede, pero después, dice, como requisito adicional, y que la pena sea superior a 540 días, por lo tanto, no siendo superior a 540 días lo que procede es volver a la regla anterior, y aplicar la pena remitida.

Finalmente, en cuanto a su alegación de no corresponder aplicar el artículo 62, sino el inciso penúltimo del artículo 1° de la ley 18.216, sobre prescripción de las penas para efectos de penas sustitutivas, sostiene que ha existido ambigüedad legislativa en la forma de redactar la norma, y que la regla general es que a las personas condenadas por delitos, según el artículo primero primera parte de la ley de penas sustitutivas, si le cabe una pena en libertad, hay una excepción que el artículo 62, cuando una persona ya haya sido condenada por un delito de la ley de drogas, y nuevamente condenado por otra. Sin embargo, hay una contra excepción, al artículo 62 de la Ley 20.000, que sería el inciso penúltimo del artículo primero de esta misma ley. Afirma tal postura primero por un argumento teleológico, ya que el derecho obedece principios cardinales, y el fin de la ley de pena sustitutiva es incentivar un uso racional de la pena privativa de libertad, y, además, la reinserción. Sostiene que el acusado es una persona que está inserta en la sociedad, y una pena restrictiva de libertad, solo va a perjudicar su situación personal de manera importante.

Como segundo argumento, sostiene la historia fidedigna de la ley, indicando que la entonces, subsecretaria de Justicia, doña Patricia Pérez Goldberg, en una intervención en la Cámara de Diputados, da a entender cuál sería el sentido, en su discurso, indica que esta disposición en el artículo 35 que están hablando, que al final no vio la luz, pero si nos permite dar cuenta de cuál es el fin del artículo 62, dice que esta

disposición tiene el mismo contenido que el artículo 62, según su texto vigente, y que haciéndose cargo de alguna inquietud de que se han planteado durante este debate, tiene por objetivo eliminar cualquier duda interpretativa relativa si las penas contenidas en este proyecto contienen una norma penal posterior más beneficiosa para el condenado, lo que podría dar pie a su aplicación retroactiva, estimó preferible incorporar este precepto directamente la ley 18.216, pero quedó solamente en el artículo 62, es decir, la reproducción de la regla tuvo la finalidad de establecer que la ley posterior, una regla equivalente a la ley anterior, a efecto de eliminar problemas de aplicabilidad de la ley penal según el tiempo. Finalmente, tras debate, la comisión mixta estableció que se modifica la ubicación de esta regla, pues ella pasa desde el artículo 35 al artículo primero de la ley 18216. Esta es la forma de ver la las reglas de prescripción de las penas, de manera de contemplar en una sola disposición toda la regulación relativa a las causas legales en virtud en virtud de las cuales no se les permitía acceder a las penas sustitutivas, y, por lo tanto, el artículo primero va a tener todas las excepciones, por eso se deja esta regla penúltima de prescripción de la pena.

Afirma que esto no es una discusión con respecto a la especialidad de la ley, sino el ámbito de aplicación, por lo que sostiene que el artículo 62 es para casos en los cuales las penas no estén prescritas, según el inciso penúltimo del artículo primero de la ley penal sustitutiva. Indica que esta postura ha sido recogida en dos fallos de la Ilustrísima Corte de Apelaciones de Valparaíso, uno de ellos de junio del 2023, RIT 1460-2023, y otro de la misma sede jurisdiccional, RIT 763-2015. Lee el considerando segundo de este último fallo, que indica que no es posible aceptar la tesis del Ministerio Público, por cuanto, en primer lugar, el artículo 62 de la ley 20.000 se encuentra reproducido en el artículo 1°, inciso 3° de la ley 18216, modificada por la ley 20.603. Y, según la historia de esta última ley, el objeto de la incorporación en dicho artículo primero fue el de regular en un solo precepto, la causales genérica y específica de exclusión de las penas sustitutivas. No es posible tener por regla especial el citado artículo 62. En segundo término, por cuanto lo referido en el inciso tercero del artículo primero lo que hace es contemplar una regla excepción al principio general de aplicación de las pena sustitutivas, pero no es especial en relación a la norma contemplada en el inciso final del mismo artículo, sino que son complementarias, en términos de esta última constituye una restricción al ámbito de aplicación de la primera, por ende ese inciso final, por su ubicación en el precepto y por los categóricos término que utiliza

para los efectos de esta ley, importa que esta es plenamente aplicable como limitación a la existencia de condena anteriores cumplidas.

Conforme lo expuesto sostiene la defensa que el artículo 62 es una excepción, pero el inciso penúltimo de la ley N°18.216 es una contra excepción y por lo tanto debe ser aplicada. Señala que si bien no encontró jurisprudencia de la Excm. Corte Suprema exactamente sobre este tema, sí encontró una de un tema parecido, que es la rol 14703-2022. Que en pocas palabras señala que en casos de la ley de tránsito, por el tema de considerarla o no una reiteración, una segunda condena o tercera condena, para efecto de la cancelación de la licencia, si son aplicables las normas de prescripción, eso es lo que dice este fallo, y los argumentos que da en el considerando sexto dice que el examen sistemático de nuestro ordenamiento jurídico penal es fácil advertir que el legislador estableció de manera generalizada y coherente determinados límites temporales al ejercicio del ius puniendi. Luego hace lectura de la prescripción de la pena, prescripción de la acción penal, y también de las inhabilidades. Luego dice considerando séptimo, que hay que tener ese especial cuidado en el momento de generar un nuevo reproche de carácter penal respecto de hechos por los cuales ya se ha aplicado una condena, dentro de lo que fuere genéricamente posible calificar de reincidencia. En nuestra legislación la reincidencia es acogida como agravante, y también como impedimento para la sustitución de penas. Por eso después, por esta misma razón, considera que está este artículo, que no es el mismo, obviamente sí sería una agravante y por lo tanto, debe aplicarle las normas de prescripción.

Respecto al elemento subjetivo, argumenta que cuenta con una pericia social, realizada el 11 de febrero del 2024, por el trabajador social Danilo Lienqueo Pino. La conclusión es que se recomienda una pena en libertad. Respecto de lo relevante, en el número dos del informe se señala que el señor Alarcón González a la fecha tiene 43 años, tiene educación básica incompleta, lee y escribe con dificultad, trabaja de ayudante en feria libre, en el negocio de la mamá, y su domicilio particular es Enrique Soro 1041 población Juan Antonio Ríos, comuna independencia. Con respecto con respecto al grupo familiar, está compuesto por él y su madre, doña Ana María González Aracena, que está sentada en público. Su madre tiene 69 años de edad, viuda, tiene 3 hijos, vive solamente con Waldo, y se desempeña como dueña de casa y comerciante de feria libre, con patente municipal y pensionada. Sobre la vivienda ambos viven en Enrique Soro, en ese departamento. Salud del grupo familiar, su representado tuvo una

intervención en la cadera donde mantiene platinos como secuela de un accidente en moto. La madre del imputado padece hipertensión arterial, insuficiencia cardíaca, artrosis múltiple y problema a manguito rotador, glaucoma también, por lo que mantiene tratamiento médico y farmacología. Depende del apoyo del imputado para realizar la actividad diaria. Situaciones económicas del grupo familiar tienen un total de ingresos aproximadamente de \$700.000 pesos. Su representado aportaría con \$300.000 pesos de ello, y los gastos son \$700.000 pesos, por lo tanto viven con lo justo. Con respecto a la situación socio familiar, este informe señala que actualmente, y a partir de los hechos que se ha visto involucrado el referido, en el grupo familiar fortalece y consolida mayormente valores importantes como la educación, el trabajo y la realización de un proyecto de vida personal en cada uno de sus miembros, son valorados como medio de obtener una mayor movilidad social, y realizar un tratamiento en reinserción social en el ámbito libre. La relación interpersonal al interior de la familia se caracteriza por mantener una comunicación fluida entre sus miembros. Luego número 5, dice perfil social del imputado es caracterizado por su familia como un adulto afable, con actitud y capacidad de escucha. Mantiene mucha preocupación por la actual contienda judicial, y preocupación constante por su madre al interior de su familia, caracterizado como responsable cuando se le da la tarea encomendada en el hogar, y en su rol. Además, debe destacarse como cooperador con el cuidado de la madre. Es un sujeto que mantiene buenas relaciones sociales con su entorno, de caracteriza por respetuoso trabajador y preocupado por la familia, especialmente la madre. Adulto que posee habilidades sociales de comunicación efectiva y significativa, no se inhabilita al momento de llevar a cabo su vida como una persona de su edad y realidad social, manteniendo relaciones sociales y de amistad. Es un individuo que, a pesar del hecho que se le imputa, manifiesta preocupación por las consecuencias que pueden repercutir en su vida personal su actual situación, y manifiesta una alta motivación al cambio frente a situaciones similares, para lo cual manifiesta mantener un proyecto de vida centrada en su proyecto de vida familiar, cuidar a su madre y seguir trabajando y además mantener un tratamiento. En términos personales se manifiesta como una persona con mucha vergüenza frente al hecho que se le imputan, refiere a aprendizaje y de errores cometidos y un crecimiento personal que lo mantendría centrado en su proyecto de vida familiar, a pesar de que los hechos que se le imputan que provoca un grave daño social a su vida.

Adjunta al informe un documento que es una copia de patente municipal de la madre del imputado, de la Municipalidad de Independencia, en el cual se dice que la señora Ana González Aracena tiene una patente en feria libre Enrique Soro. El valor de la patente sería \$98.110 pesos, es de fecha 17 de agosto del 2023 este documento. Luego un certificado de residencia de su representado, de la Junta de vecinos N°22 de independencia, en el cual se acredita que mi representado bien enriqueció a 1041, departamento 21, del blog dos, de fecha de febrero del 2024. Y también finalmente un documento médico que da cuenta del problema que tiene en la cadera su representado. Es de fecha 2019 y da cuenta, entre otras cosas, que el paciente tiene problemas, en la cadera izquierda, profilaxis con cefazolina, estos son lo que le están dando como tratamiento. Dice displasia, y también dice capsulotomía y luxación de cabeza femoral. Eso es lo que sucede exactamente con su cadera.

En resumen, el señor Alarcón González tiene 43 años, un adulto que trabaja con su madre, su madre está sentada atrás, tiene este trabajo porque tiene antecedentes penales, le ha costado mucho poder tener un trabajo estable y él quiere conseguirlo. Pretende, luego de cumplir esta condena, optar a borrar los mismos, y poder postular a mejores trabajos. El quiere tener una oportunidad para poder cumplir su pena en el medio libre, estima que dado su reconocimiento de responsabilidad, y a los antecedentes penales que el tiene, debe ser merecedor de una pena en libertad. Otras cosas, finalmente también tener cuenta que toda la audiencia que se llevaron a cabo en esta causa, su representado se presentó de manera voluntaria, nunca se despachó una orden de detención en su contra, lo cual nos da cuenta de su voluntad por participar en el proceso, y de reconocer lo que él cometió. Finalmente, como abono pide que se le dé el día que pasó al control de detención. En cuanto a la pena de multa pide que se rebaje a 1/3 de unidad tributaria mensual, y se le tenga por pagado por ese día, en atención a su bajo caudal económico.

Replicando, el **Ministerio Público** señala lo siguiente.

En cuanto al primer punto, en que el defensor solicita que se reconozca la atenuante de responsabilidad penal del artículo 11 N°9, entiende que la declaración en el juicio oral no es constitutiva de una colaboración sustancial. La causa tiene data 15 de enero del año 2023, hace más de un año, razón por la cual estima que la colaboración y reconocimiento de los hechos en este juicio no puede estimarse constitutiva de dicha causal, sobre todo si el Ministerio público liberó

prueba. Atendiendo que con la que contaba era contundente y se bastaba a sí misma. En cuanto a la aplicación de penas sustitutivas, entiende que si bien es cierto, procede el artículo 62 solicitando que los 2 años sean de carácter efectivo, entiende que además que la solicitada por la defensa, esto de remisión condicional, no es procedente, por lo que de acceder a una pena sustitutiva a lo más podría ser de reclusión parcial, esto en virtud del instituto final del artículo cuarto de la ley 18.216, que prohíbe expresamente aplicar dicha pena, remitiéndose al artículo 15, letra b) de la misma ley 18.216, siendo así improcedente para el artículo cuarto de la ley 20.000 la remisión condicional.

La **querellante** y la **defensa no hacen uso del derecho a réplica**.

DÉCIMOTERCERO: Decisión sobre modificatorias de responsabilidad. Que, en cuanto a la atenuante del **artículo 11 N°9 del Código Penal** invocada, estos sentenciadores estiman que concurre esta modificatoria, por cuanto la declaración del acusado resulta clarificadora en cuanto a su presencia en el sitio del suceso y a la actividad que estaba desplegando de venta de drogas, elementos que constituyen un alivio de la carga probatoria que recae sobre el Ministerio Público, y permiten configurar la atenuante invocada.

Sin embargo, se rechazará la petición de la defensa de estimarla como muy calificada, por cuanto la declaración del acusado no aporta elementos de una entidad tal que le hagan merecedora de este tratamiento procesal excepcional, especialmente considerando tanto que la prueba de cargo revistió caracteres de suficiencia para sostener en forma autónoma la acusación, y a que la colaboración del acusado se circunscribió únicamente a la etapa final del proceso, al declarar en el juicio, sin haber participado en las etapas investigativas previas.

DÉCIMOCUARTO: Consideraciones de las penas.

Que, el delito de **tráfico de pequeñas cantidades de droga**, tiene asignado en abstracto una pena privativa de libertad correspondiente a presidio menor en sus grados medio a máximo, es decir, dos grados de una divisible, por lo que corresponde dar aplicación al artículo 68 del Código Penal para determinar las penas en concreto.

Atendido a que en favor del acusado concurre la atenuante de colaboración sustancial al esclarecimiento de los hechos, y ninguna agravante, corresponde aplicar el inciso segundo del artículo 68 del Código Penal, por lo que se no se aplicará el grado máximo de la pena, y en consecuencia se define el marco punible en presidio menor en su grado medio.

Para determinar la pena específica a aplicar, dentro del grado determinado, de acuerdo a lo dispuesto por el artículo 69 del mismo cuerpo normativo, se tendrá en consideración la presencia de una atenuante y ninguna agravante de responsabilidad penal, y considerándose como baja la extensión del mal causado por el delito, atendido que la droga incautada a este acusado, correspondiente a cinco gramos netos de cocaína base, implica una baja cantidad de dosis que habrían llegado a los consumidores finales de la misma, por lo que la afectación al bien jurídico protegido de la salud pública se estima menor, por lo que se aplicará la pena en el mínimo legal, conforme se expresará en lo resolutivo.

En cuanto a la multa, que conforme al artículo N°4 de la ley N°20.000 va de diez a cuarenta unidades tributarias mensuales, para su determinación se tendrá en consideración tanto la presencia de una atenuante y ninguna agravante de responsabilidad penal, así como el informe social elaborado por el trabajador social Danilo Lienqueo Pino, e incorporado por la defensa durante la audiencia de determinación de penas, que en lo medular señala que las facultades económicas del encartado son limitadas, y que con los montos que percibe producto de su actividad en la feria apenas alcanza a satisfacer los gastos mensuales de su núcleo familiar, antecedente que se estima suficiente, en los términos del artículo 70 del Código Penal, para justificar la imposición de la multa en un monto inferior al señalado por la ley, la que se fija en un tercio de unidad tributaria mensual.

Conforme lo dispuesto en el artículo 49, inciso 2°, del Código Penal, se **sustituirá la pena de multa por un día de reclusión**, y atendido que se ha certificado en la presente causa que el acusado Alejandro Patricio Contreras Martínez se encontró sujeto a un día de privación de libertad por la presente causa, consistente en su detención el día 15 de enero de 2023, es que se deberá abonar a la condena el tiempo antes señalado, teniéndosele la pena de multa por cumplida.

En cuanto a la **solicitud de la incorporación de la huella genética del sentenciado** Alarcón González en el registro de condenados del Servicio de Registro Civil; habida cuenta que el artículo 17 letra c) de la Ley N°19.970 contempla la inclusión de las impresiones dactiloscópicas en el mencionado registro para el caso de los condenados por los delitos de elaboración o tráfico ilícitos de estupefacientes; sin que pueda tal sanción, por ser de derecho estricto, aplicarse por analogía al ilícito de tráfico ilícito de pequeñas cantidades, considerando además que no se han acreditado

motivos calificados que faculden a estos sentenciadores a ordenar su inclusión, la pretensión erigida por esta cuerda, queda desestimada.

DÉCIMOQUINTO: Penas sustitutivas.

Que, el artículo 62 de la Ley N°20.000 señala que *“No se aplicará ninguna de las penas sustitutivas contempladas en la ley N° 18.216 a la persona que haya sido condenada con anterioridad por alguno de los crímenes o simples delitos contemplados en esta ley o en la ley N° 19.366, en virtud de sentencia ejecutoriada, haya cumplido, o no, efectivamente la condena, a menos que le sea reconocida la circunstancia atenuante establecida en el artículo 22.”*

Del mismo modo, en análoga redacción, el inciso 3° del artículo 1° de la Ley N°18.216 consagra la misma restricción.

El extracto de filiación y antecedentes incorporado por el Ministerio Público durante la audiencia de determinación de penas indica que Waldo Francois Alarcón González fue condenado como autor de porte de arma cortante punzante consumado, y como autor de tráfico de pequeñas cantidades de droga, con fecha 26 de mayo de 2016, en causa RIT 11.019-2015, del 4° Juzgado de Garantía de Santiago, a una pena de 61 días de presidio menor en su grado mínimo, multa de 1/3 de UTM, cumplida, y media unidad tributaria mensual, con pena sustitutiva de reclusión parcial domiciliaria nocturna por 61 días.

En tal orden de ideas, resulta claro que la condena precitada, por el delito de tráfico de pequeñas cantidades de droga, atendido lo dispuesto en el artículo 62 de la Ley N°20.000, y el inciso 3° del artículo 1° de la Ley N°18.216, priva al encartado de la posibilidad de acceder a penas sustitutivas.

La defensa solicitó no dar aplicación al artículo 62 de la ley N°20.000, fundado en lo dispuesto en el inciso penúltimo del artículo 1° de la ley N°18.216, norma que señala: *“Para los efectos de esta ley, no se considerarán las condenas por crimen o simple delito cumplidas, respectivamente, diez o cinco años antes de la comisión del nuevo ilícito.”*, y sustentada en que la condena hecha valer por el Ministerio Público dataría del año 2016, y tratándose de un simple delito habrían transcurrido más de cinco años, por lo que no debe ser considerada.

Estos sentenciadores rechazarán la petición formulada por la defensa, por cuanto estiman que el tenor de la disposición es claro, en cuanto a que si un sujeto ha sido condenado previamente por algún delito consagrado en la ley N°20.000 no podrá optar a penas sustitutivas, no consagrando la norma consideración alguna respecto de la temporalidad

de tales sanciones, por cuanto la única excepción a tal restricción que establece la disposición citada se refiere a si se le hubiere concedido la circunstancia atenuante prevista por el artículo 22 de la ley N° 20.000, lo que no ha ocurrido en la especie, por lo que necesariamente la pena que se imponga deberá ser de cumplimiento efectivo.

No comparten estos jueces la posición de la defensa, en cuanto a que el inciso penúltimo del artículo 1° de la ley N°18.216 constituya una contraexcepción a lo dispuesto en el inciso 3° de la misma norma, por cuanto esta última regula una materia de carácter especial, como son los crímenes y simples delitos contemplados en las leyes especiales, números 20.000, 19.366 y 18.403, como se corrobora del artículo 62 de la ley N°20.000, que consagra la misma restricción, lo que lleva a concluir que la primera de las disposiciones citadas únicamente dispone los efectos de la prescripción de las penas en aquellos casos en los que si resultan aplicables las penas sustitutivas en conformidad a las reglas generales.

A mayor abundamiento, tampoco resultaría posible acceder a la petición de la defensa de conceder al acusado la pena sustitutiva de remisión condicional de la pena, por improcedente, conforme lo dispone el inciso 2° del artículo 4° de la ley N°18.216, que indica que: *“Con todo, no procederá la remisión condicional como pena sustitutiva si el sentenciado fuere condenado por aquellos ilícitos previstos en los artículos 15, letra b), o 15 bis, letra b), debiendo el tribunal, en estos casos, imponer la pena de reclusión parcial, libertad vigilada o libertad vigilada intensiva, si procediere.”*; esto en relación al artículo 15, letra b) del mismo cuerpo legal, que señala: *“Si se tratare de alguno de los delitos contemplados en el artículo 4° de la ley N° 20.000, que sanciona el tráfico ilícito de estupefacientes y sustancias sicotrópicas, o en los incisos segundo y tercero del artículo 196 del decreto con fuerza de ley N° 1, de 2009, del Ministerio de Transportes y Telecomunicaciones, que fija el texto refundido, coordinado y sistematizado de la Ley de Tránsito, y la pena privativa o restrictiva de libertad que se impusiere fuere superior a quinientos cuarenta días y no excediere de tres años.”*; y habiéndose condenado al acusado por el delito del artículo 4° de la ley N°20.000, a una pena de presidio menor en su grado medio, conforme las normas precitadas, no procede la pena sustitutiva solicitada.

Al mérito de lo expuesto, el cumplimiento de la pena privativa de libertad deberá ser de carácter efectivo, como se dirá en lo resolutivo.

DÉCILOSEXTO: Costas. Que, se eximirá del pago de las costas al sentenciado, por encontrarse representado por la Defensoría Penal

Pública, en relación al artículo 600 del Código Orgánico de Tribunales, presumiéndose en consecuencia su situación de pobreza.

Por estas consideraciones y vistos, además, lo dispuesto en los artículos artículos 1, 11 N° 9, 14 N°1, 15 N°1, 24, 26, 29, 30, 50, 68, 69 del Código Penal; 1, 45, 47, 85, 295, 296, 297, 325, 326, 328, 333, 340, 341, 342, 344, 346 y 348 del Código Procesal Penal; Ley N°20.000, su Reglamento y Ley N°18.216; **SE DECLARA:**

- I.** Que, se **CONDENA** a **WALDO FRANCOIS ALARCON GONZALEZ** a la pena de **QUINIENTOS CUARENTA Y UN DÍAS** de presidio menor en su grado medio, al pago de una multa de **UN TERCIO DE UNIDAD TRIBUTARIA MENSUAL**, y, a las accesorias legales de suspensión de cargos u oficio público mientras dure la condena; en su calidad de autor del delito consumado de tráfico ilícito de estupefacientes en pequeñas cantidades, previsto y sancionado en el artículo 4° de la Ley N° 20.000; cometido el 15 de enero de 2023, en la comuna de Las Condes.
- II.** Que, la pena de multa antes señalada es sustituida por un día de reclusión, y se le tiene por cumplida, por compensación con el día que estuvo privado de libertad producto de esta causa, conforme lo razonado en el considerando decimocuarto.
- III.** Que, no reuniéndose los requisitos para la aplicación de alguna de las penas sustitutivas contempladas en la ley N°18.216, la pena impuesta deberá ser cumplida en forma efectiva por el acusado, contabilizada desde el día que se produzca su ingreso al establecimiento donde deberá cumplirla, ejecutoriada que sea esta sentencia, no existiendo más abonos que el ya considerado en el numeral II de este fallo.
- IV.** Que, se exime al sentenciado del pago de las costas de la causa de acuerdo con lo razonado en el basamento decimosexto de este fallo.

Se previene que la magistrado González Moraga fue del parecer de calificar la atenuante reconocida al encartado, en cuanto a su juicio, frente a la falta de incautación de dinero, resultaron de suma utilidad sus dichos en orden a que sí recibió pago a cambio de la droga que entregaba.

Ahora bien, en ese entendido, procedería bajar en un grado al mínimo de la pena señalada al injusto y en este caso, atendida la poca

extensión del mal causado, al tratarse de 5 gramos de cocaína base, el quantum adecuado sería de 150 días.

Sin embargo, sobre la solicitud de imponer la sustitutiva de remisión condicional, se comparte con la mayoría la improcedencia de su concesión, más no por aplicación del artículo 62 de la ley 20.000, mismo que a juicio de esta disidente encuentra su contraexcepción en el artículo 1° de la ley 18.216, por cuanto la anotación previa hecha valer por el persecutor, no debería considerarse pues han transcurrido más de cinco años; sin embargo la sustitutiva igualmente no procede desde que el encartado presenta un nutrido actuar delictual durante su ciclo vital, con delitos que incluso tienen asignadas penas de crimen y en ese entendido, al parecer de esta disidente, una sanción en libertad no aparece recomendable ni útil, pues no se avizora que ella efectivamente lo disuada de cometer nuevos delitos, por lo que la pena ha de servirla en forma efectiva.

Atendido lo dispuesto en los artículos 14 letra f), y 113, inciso 2° del Código Orgánico de Tribunales y el artículo 468 del Código Procesal Penal, una vez ejecutoriado el fallo, remítanse copias autorizadas del mismo al Juzgado de Garantía de Santiago que corresponda, a fin de que le dé oportuno cumplimiento.

Téngase por notificados a los intervinientes y al sentenciado, de conformidad a lo dispuesto en el artículo 346 del Código Procesal Penal.

Regístrese y dese copia a las partes vía correo electrónico registrado en el tribunal.

En su oportunidad, archívese.

Redactada por el Juez don Camilo Hidd Vidal.

No firma la jueza doña María Inés González Moraga, sin perjuicio de haber concurrido a la decisión, por encontrarse haciendo uso de su feriado legal.

RUC 2300055694-7

RIT 301 - 2023

Dictada por la Sala del Tercer Tribunal de Juicio Oral en lo Penal de Santiago, integrada por la jueza doña María Inés González Moraga, quien presidió la audiencia, y los jueces don Mario Cayul Estrada, como integrante, y don Camilo Hidd Vidal, como redactor.