

Índice

<i>Presentación</i>	17
JEAN PIERRE MATUS A.	

DELITOS DE CONTAMINACIÓN

<i>Propagación indebida de contaminantes (Art. 291 Código Penal)</i>	23
CATALINA OLEA	
1. Bien jurídico protegido	23
1.1. La salud animal.....	24
1.2. La salud vegetal	25
1.3. Peligro para el abastecimiento de la población	25
1.4. Bienes jurídicos protegidos específicamente.....	26
1.5. ¿Pluriofensividad acumulativa o alternativa?	26
1.6. Carácter medioambiental del delito.....	26
2. Tipicidad.....	27
2.1. Sujetos	27
a) Sujeto Activo. Clasificación del delito de acuerdo con los sujetos. Formas posibles de comisión del delito	27
b) Persona jurídica como sujeto activo	27
c) Sujeto Pasivo. Problema de individualizar sujetos pasivos en delitos que afectan intereses colectivos. Determinación de la “víctima” para los efectos procesales (Art. 108 CPP)	29
2.2. Conducta	30
a) Forma activa.....	30
b. ¿Propagar o propagación?	30
c) Forma omisiva. Posibilidad de la comisión por omisión o de la omisión propia, según la literalidad del texto.....	31
2.3. Elemento normativo del tipo	32
2.2. Carácter de ley penal en blanco.....	32
2.5. El actuar “debidamente” como causal de justificación.....	37
2.6. Objeto material de la conducta	38
a) Virus y bacterias	38
b) Otros organismos	38
c) Elementos radioactivos	39
d) Agentes químicos	40
e) Otras sustancias.....	42
2.7. Causalidad	42
a) Delito de peligro concreto.....	42
3. Formas especiales de aparición del delito	43

3.1. Autoría y participación	43
3.2. <i>Iter Criminis</i>	43
3.3. Concursos	43
a) Posibilidad de concurso aparente	44
b) Reiteración	45
4. Culpabilidad, penalidad y extinción de la responsabilidad penal.....	45
4.1. Culpabilidad	45
a) Dolo eventual	46
4.2. Causales de exculpación.....	46
a) Inimputabilidad	46
b) El conocimiento (potencial) de la ilicitud y el error de prohibición .	46
c) Inexigibilidad de otra conducta.....	47
4.3. Penalidad. Penas sustitutivas	47
4.4. Extinción de la responsabilidad penal	48
<i>Contaminación de aguas por hidrocarburos, especialmente las marinas (Art. 136 Ley General de Pesca)</i>	49
ANDREA ROJAS ACUÑA	
1. Introducción	49
2. Normativa Internacional.....	50
2.1. Instrumentos Internacionales que no aluden a la conveniencia de establecer un régimen penal medioambiental	51
2.2. Instrumentos Internacionales que obligan a modificar la legislación interna	53
2.3. Instrumentos Internacionales que obligan a modificar la legislación estableciendo normas de carácter penal.....	59
3. Persecución Material.....	62
3.1. Estadísticas	63
3.2. Casos	66
4. Limitaciones normativas	73
4.1. Problemas interpretativos relativos a la hipótesis culposa que ha suscitado la actual redacción	74
a) Interpretación que considera aplicable el Art. 136 LGP a las hipótesis culposas	74
b) Interpretación que no considera aplicable el Art. 136 LGP a las hipótesis culposas	82
4.2. Proyectos de ley que buscan modificar el artículo 136 LGP.....	85
5. Conclusiones y propuesta para mejorar la aplicación de la norma	91
<i>Tráfico de residuos peligrosos (Art. 44 Ley N° 20.920)</i>	93
MARCELA POBLETE	
1. Bien jurídico protegido	93

2. Objeto material.....	94
2.1. Residuos peligrosos.....	94
2.2. Residuos prohibidos.....	102
2.3. Residuos cuyo manejo se encuentra absolutamente prohibido.....	111
3. Tipicidad, antijuridicidad y culpabilidad.....	111
3.1. Figura simple.....	112
a) Autor.....	112
b) La persona jurídica como sujeto activo.....	112
c) Sujeto Pasivo y víctima. El problema de individualizar al ofendido en delitos que afectan bienes jurídicos colectivos.....	113
d) Conducta.....	113
e) Resultado y relación de causalidad.....	115
f) Antijuridicidad.....	115
g) Culpabilidad.....	117
3.2. Figura agravada.....	117
a) Sujeto Pasivo y víctima. El problema de individualizar al ofendido en delitos que afectan bienes jurídicos colectivos.....	118
b) Conducta. Especial referencia a la comisión por omisión.....	118
c) Resultado y relación de causalidad. Impacto ambiental como resultado punible.....	120
d) Delito calificado por el resultado impropio.....	121
e) Imputación objetiva.....	122
f) Culpabilidad en la figura agravada.....	123
4. Formas especiales de aparición del delito, penalidad y extinción de la responsabilidad penal.....	124
4.1. Autoría y participación.....	124
4.2. Iter criminis.....	124
4.3. Concursos.....	124
4.4. Penalidad y Penas Sustitutivas.....	125
4.5. <i>Ne bis in idem</i> y sanciones administrativas.....	125
4.6. Extinción de la responsabilidad penal.....	125
<i>Porte y tenencia ilegal de armas de destrucción masiva (Arts. 13 y 14 Ley N° 17.798)</i>	127
PAULA SILVA	
1. Armas de destrucción masiva.....	127
1.1. Definición.....	127
1.2. Clasificación.....	128
a) Armas nucleares.....	128
b) Armas biológicas.....	128
c) Armas químicas.....	129
1.3. Regulación internacional y nacional.....	129
a) Regulación internacional.....	129

b) Regulación nacional.....	133
2. Delito de posesión y tenencia de armas de destrucción masiva	133
2.1. Bien jurídico protegido.....	134
a) Efectos de las armas de destrucción masiva en el medio ambiente...	135
2.2. Naturaleza jurídica	137
2.3. Tipicidad.....	137
a) Conducta	138
b) Sujeto activo	139
c) Sujeto pasivo.....	139
d) Objeto material.....	140
e) <i>Animus detinendi</i>	140
2.4. Antijuridicidad.....	141
2.5. Culpabilidad	141
a) Dolo	142
b) Culpa.....	143
c) Imputabilidad, Conciencia de la antijuridicidad y exigibilidad de la conducta	143
2.6. Penalidad	144
a) Regla especial de determinación de la pena.....	144
b) Ley N° 18.216	146
2.7. Excusas legales absolutorias	148
2.8. Circunstancias modificatorias de responsabilidad	148
2.9. Iter Criminis	149
2.10. Autoría y participación	150
a) Autoría	150
b) Participación.....	151
2.11. Unidad y pluralidad de delitos	152
a) Unidad natural de delito	153
b) Unidad jurídica de acción	153
c) Concurso real o material.....	155
d) Concurso ideal y medial.....	156
e) Concurso aparente de leyes.....	157
2.12. Tribunal competente	158
3. Delito de porte de armas de destrucción masiva.....	159
3.1. Conducta: el porte como acción diferenciada de la posesión	159
3.2. Elemento subjetivo	159
3.3. Culpabilidad	160
3.4. Penalidad	160
a) Determinación de la Pena	160
b) Ley N° 18.216	160
3.5. Circunstancias Modificatorias de Responsabilidad.....	161
3.6. Iter Criminis	161
4. El concurso entre el porte y la posesión o tenencia.....	161

DELITOS CONTRA LA FLORA Y FAUNA

<i>Incendios forestales (Arts. 476 N° 3 Código Penal y 22 a 22 ter Ley de Bosques)</i>	169
FRANCISCO HIP VIGORENA	
1. Bien jurídico protegido	169
2. Tipicidad.....	172
2.1. Sujetos	172
2.2. Objeto material.....	174
2.3. Conducta	175
3. Culpabilidad	176
3.1. El dolo en el delito de incendio forestal.....	176
3.2. El incendio forestal como delito culposo	177
a) ¿Cuasidelito de incendio forestal?.....	178
3.3. Responsabilidad estricta en el delito de incendio forestal	180
4. Formas especiales de aparición del delito	180
4.1. Iter Criminis	180
a) ¿Delito de resultado (Delito de lesión o de peligro concreto) o de mera actividad (peligro abstracto)?.....	181
b) Tentativa y frustración	181
c) Consumación.....	183
4.2. Autoría y participación	183
a) Autores	183
b) Cómplices y encubridores	183
4.3. Concursos	184
a) Relación con otras variantes de incendio	184
 <i>Daños a los Monumentos Nacionales (Art. 38 Ley N° 17.288)</i>	 185
CARLA DONOSO	
1. Introducción	185
2. Objeto material y bien jurídico protegido	186
3. Tipicidad.....	191
3.1. Sujetos	191
a) Sobre los propietarios de Monumentos Nacionales.....	191
b) Responsabilidad penal de las personas jurídicas.....	194
3.2. La conducta	196
a) Dañar o afectar.....	196
b) Omisión.....	197
c) El resultado causal	199
4. Antijuricidad y culpabilidad.....	201
4.1. Antijuricidad.....	201
a) Legítima defensa	202
b) Estado de necesidad justificante	202
c) Ejercicio legítimo de un derecho, autoridad, cargo u oficio	203

4.2. Culpabilidad	204
a) Error de tipo	206
5. Formas especiales de aparición del delito y penalidad	210
5.1. Iter criminis	210
5.2. Autoría y participación	210
5.3. Concursos	211
5.4. Penalidad	211
<i>Rodeo y maltrato animal (Arts. 291 bis y ter Código Penal)</i>	213
MARIANA VON MUHLENBROCK CANTALLOPTS	
1. Fenomenología y marco regulatorio del rodeo	213
1.1. Antecedentes generales.....	213
1.2. Marco regulatorio del Rodeo	214
a) Reglamentos internos.....	214
b) Ley N° 20.380 sobre Protección de Animales.....	215
1.3. Naturaleza jurídica del rodeo: actividad deportiva y no Deporte Nacional.....	216
2. Delito de maltrato o crueldad animal.....	218
2.1. Bien jurídico protegido.....	218
2.2. Tipicidad.....	221
a) Sujetos	221
b) Conducta (modalidad comisiva)	222
c) Modalidad omisiva de la conducta	223
d) Objeto Material del delito.....	225
2.3. Resultado y causalidad.....	226
3. Antijuricidad y culpabilidad.....	226
3.1. Antijuricidad.....	226
3.2. Culpabilidad	227
4. Prácticas presuntamente constitutivas de delito en el rodeo.....	228
4.1. Prácticas reguladas y sancionadas por los reglamentos de la Federación del Rodeo Chileno	228
a) Reglamento de Corridas de Vacas, artículo 7	228
b) Código de Procedimientos y Penalidades	229
c) Análisis crítico	230
4.2. Prácticas no reguladas por los reglamentos de la Federación del Rodeo Chileno	232
a) Modalidad comisiva del delito de maltrato o crueldad animal.....	232
b) Modalidad omisiva del delito de maltrato animal.....	233
5. Dificultades en la persecución penal del delito y ejecución de las penas.....	233
5.1. Denuncia.....	234
5.2. Principio de oportunidad	235
5.3. Artículo 12 de la Ley N° 20.380	236
5.4. Actuaciones de la investigación	236

5.5. Error de prohibición que posiblemente invoque la defensa.....	237
5.6. Ejecución de la pena.....	238
5.7. Idoneidad de la persecución penal no obstante las dificultades.....	240
<i>Pesca ilegal, no declarada y no reglamentada</i>	243
MAITE RAMÍREZ	
1. Introducción.....	243
1.1. Aspectos generales.....	243
1.2. Definición de pesca ilegal, no declarada y no registrada (pesca INDNR)	245
2. Pesca INDNR en el Derecho Internacional.....	247
2.1. Aspectos preliminares.....	247
2.2. Instrumentos relativos a la pesca INDNR suscritos por Chile.....	250
2.3. Instrumentos que imponen la obligación de establecer delitos a nivel interno.....	253
a) Convención sobre el Comercio Internacional de Especies Amenazadas de Fauna y Flora Silvestre (CITES).....	253
b) Convención para la regulación de la caza de ballenas y su anexo....	254
c) Protocolo Antártico sobre protección del medio ambiente.....	254
3. Pesca INDNR en el derecho interno.....	256
3.1. Nivel de cumplimiento de los tratados internacionales.....	256
3.2. Su tratamiento en la Ley General de Pesca y Acuicultura.....	258
3.3. Proyectos de ley que modifican la LGPA.....	262
a) Proyecto que Moderniza y fortalece el ejercicio de la función pública de SERNAPESCA.....	262
b) Proyecto que penaliza la pesca ilegal.....	263
4. El problema de la aplicación de la jurisdicción chilena a la pesca INDNR.....	265
4.1. Jurisdicción en el mar.....	265
a) Mar Territorial.....	267
b) Zona Contigua.....	267
c) Zona Económica Exclusiva.....	268
d) Alta mar.....	269
e) Plataforma Continental.....	270
f) La Zona.....	270
4.2. Conclusión: limitada capacidad de persecución de la pesca INDNR.....	270

APLICACIÓN DEL DERECHO ADMINISTRATIVO SANCIONADOR EN MATERIA AMBIENTAL

<i>La eficacia de las sanciones administrativas de la Superintendencia del Medio Ambiente</i>	275
CARLOS LÓPEZ	
1. Introducción.....	275

1.1. Eficacia ambiental y sanciones administrativas.....	276
a) Eficacia según el Diccionario.....	276
b) Eficacia económica.....	277
c) Eficacia como principio del Derecho Administrativo.....	278
d) Concepto de eficacia utilizado en la investigación.....	279
2. Metodología utilizada por la superintendencia para el establecimiento de las sanciones administrativas.....	279
2.1. Metodología general para la aplicación de sanciones administrativas....	281
a) Enfoque Compensatorio.....	281
b) Enfoque Disuasivo.....	282
c) Evitar futuros incumplimientos.....	284
d) Eliminar cualquier beneficio económico asociado al incumplimiento.	285
e) Ser proporcional a la naturaleza de la infracción y al daño causado	286
f) Ser flexible, consistente y considerar las circunstancias específicas que concurren en el caso concreto	287
2.2. Metodología para la determinación de sanciones pecuniarias (multas)..	288
a) Importancia del daño causado o del peligro ocasionado	288
b) El número de personas cuya salud pudo afectarse por la infracción	289
c) El beneficio económico obtenido con motivo de la infracción	289
d) Intencionalidad en la comisión de la infracción y el grado de participación en el hecho, acción u omisión constitutiva de la misma:	290
e) Conducta anterior del infractor	291
f) Capacidad económica del infractor.....	292
g) Cumplimiento del programa señalado en la letra r del artículo 3° de la Ley.....	293
h) Detrimento o vulneración de un área silvestre protegida por el Estado	294
i) Otros criterios.....	294
j) Fórmula para la determinación de sanciones pecuniarias.....	296
2.3. Metodología para la aplicación de sanciones no pecuniarias.....	297
3. Fiscalizaciones, procedimientos sancionatorios, sanciones administrativas y reincidencia.....	298
3.1. Generalidades respecto a actividades de fiscalización y procedimientos sancionatorios.....	299
3.2. Fiscalizaciones, procedimientos sancionatorios y sanciones administrativas durante el año 2013	301
3.3. Fiscalizaciones, procedimientos sancionatorios y sanciones administrativas durante el año 2014	302
3.4. Fiscalizaciones, procedimientos sancionatorios y sanciones administrativas durante el año 2015	303
3.5. Relaciones entre fiscalizaciones y sanciones.....	303
3.6. Infractores y reincidencia	304
a) Concepto de reincidencia	305
b) Relación entre las sanciones administrativas y la reincidencia.....	305

Índice	15
4. Conclusiones.....	309
4.1. Multas coercitivas	310
4.2. Cuantía de la multa y sanciones no pecuniarias	311
4.3. Imposición conjunta de sanciones penales.....	311
4.4. Responsabilidad estricta.....	313
4.5. Autodenuncia y centralismo.....	314

La eficacia de la fiscalización y sanción del delito de tráfico animal 315

PAULINA BERRIOS

1. Introducción	315
2. El tráfico de animales.....	317
2.1. Aproximaciones al marco regulatorio en Chile	319
2.2. Órgano administrativo encargado de fiscalizar y sancionar.....	321
3. La Convención sobre el Comercio Internacional de Especies Amenazadas de la Flora y Fauna Silvestre (CITES)	322
3.1. Regulación del Convenio	324
3.2. Obligaciones que establece el Convenio para los Estados Parte en relación al Tráfico Animal.....	326
3.3. Proyectos ley que buscan reformar la Ley de Caza	328
3.4. Mención al Proyecto de Ley CITES.....	328
4. La efectividad en las funciones de fiscalización y sanción del servicio agrícola y ganadero	329
4.1. Concepto de eficiencia.....	329
4.2. Funciones y Facultades del SAG relativas a la fauna silvestre	330
4.3. Críticas al desempeño del SAG.....	332
4.4. Resultados de la investigación sobre denuncias	336
4.5. Análisis de las tasas de Decomiso en los casos de comercio indebido	339
5. Conclusiones de la investigación	340

POLÍTICA CRIMINAL

Acerca de la necesidad de una reforma urgente de los delitos de contaminación en Chile, a la luz de la evolución legislativa del siglo XXI..... 347

JEAN PIERRE MATUS A.

M^a CECILIA RAMÍREZ G.

MARCELO CASTILLO S.

1. Introducción	347
2. Los avances en la protección penal del medio ambiente en la última década..	348
2.1. Avances derivados directamente del proceso de internacionalización del Derecho Penal	348
a) El fortalecimiento de la protección penal de la biodiversidad.....	349
b) La implementación de la obligación de establecer como delito el tráfico ilícito de residuos peligrosos	353

2.2. Avances de la protección penal del medio ambiente derivados del proceso de intensificación del Derecho Penal nacional.....	355
a) Protección penal de la biodiversidad.....	355
b) Intensificación de las sanciones penales frente a la destrucción de ambientes naturales por el fuego.....	357
c) Sanción del tráfico de residuos peligrosos hacia vertederos clandestinos.....	358
d) Indirecta protección penal del medio ambiente mediante la intensificación de la sanción penal frente a la burla de los sistemas administrativos de protección del medio ambiente.....	358
2.3. El gran ausente: la inexistencia de delitos de contaminación propiamente tales y la insuficiencia de la legislación vigente para enfrentar los fenómenos de grave contaminación.....	360
4. La disputa acerca del sí o no deben establecerse delitos de contaminación en Chile.....	363
4.1. Las razones para afirmar la necesidad de establecer delitos de contaminación en el ordenamiento nacional.....	363
a) El derecho a vivir en un ambiente libre de contaminación como finalidad legítima de protección por la vía penal, constitucionalmente reconocida.....	363
b) El reconocimiento a nivel internacional del <i>derecho a vivir en un ambiente libre de contaminación</i> como interés de protección legítimo....	365
4.2. Las razones del no a la pretensión de contar con delitos de contaminación.....	368
a) La crítica a los <i>delitos de contaminación</i> como parte de un fenómeno ilegítimo de expansión del Derecho Penal.....	368
b) El <i>principio de ultima ratio</i> y la eventual falta de necesidad de establecer delitos de contaminación frente a la construcción y fortalecimiento de una nueva institucionalidad ambiental con facultades sancionatorias.....	371
5. El problema del cómo: la disputa por el modelo de regulación de los delitos de contaminación. Reseña y análisis crítico de los proyectos actualmente en tramitación.....	379
5.1. Proyectos basados en el <i>modelo alemán</i>	381
a) Proyecto de ley contenido que incorpora en el Título III del Libro Segundo del Código Penal, párrafo que tipifica y sanciona delitos contra el medio ambiente (Boletín N° 8920-07).....	382
b) Proyecto de Código Penal del año 2014 (Boletín N° 9.274-07).....	388
c) Proyecto basado en el Anteproyecto de la <i>Comisión Foro Penal</i> de 2005 (Boletín N° 9367-12).....	393
6. Conclusiones.....	396
<i>Anexo</i>	401
<i>Bibliografía citada</i>	409