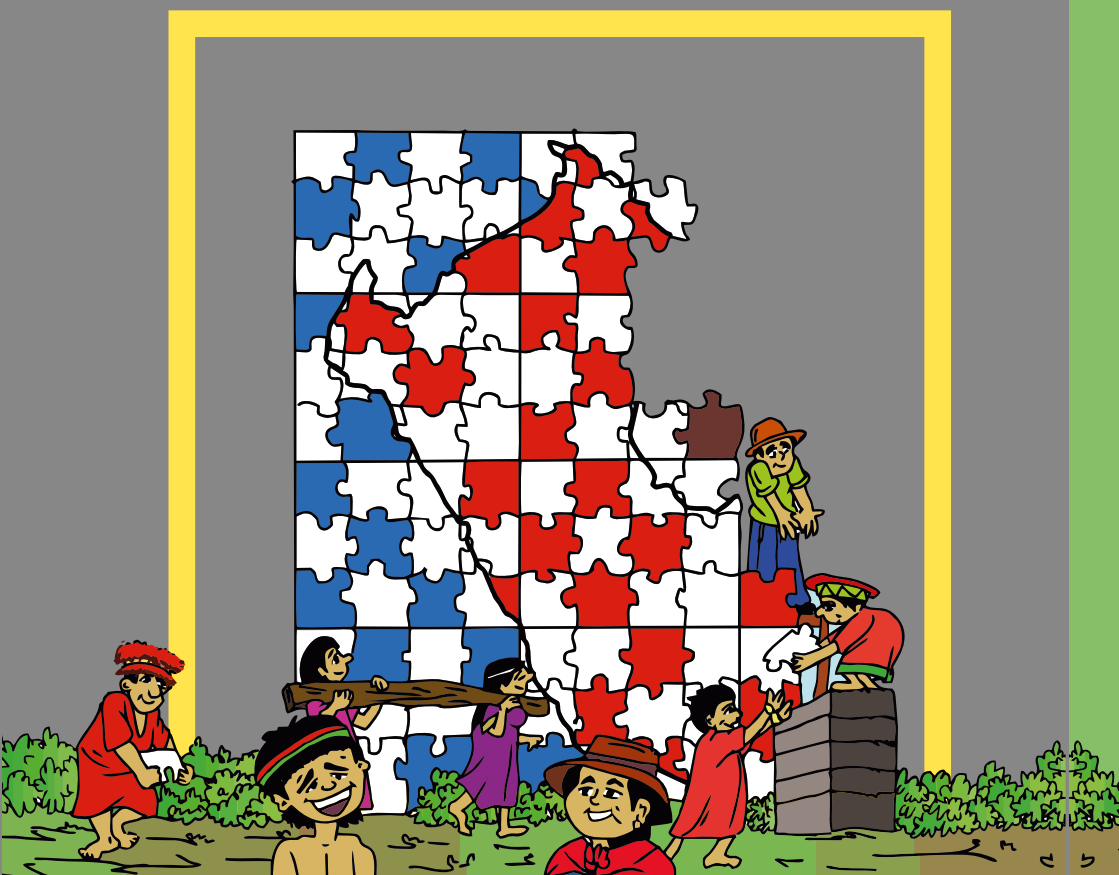


MATERIALES DE ORIENTACIÓN PARA
COMUNEROS NATIVOS Y COMUNIDADES NATIVAS

CONOCIENDO NUESTROS DEBERES Y DERECHOS



Conociendo nuestro deberes y derechos

Poder Judicial del Perú

Ministerio de Justicia y Derechos Humanos del Perú

Oficina Nacional de Justicia de Paz y Justicia Indígena

Dirección General de Defensa Pública y Acceso a la Justicia

EUROSociAL II, Programa para la Cohesión Social en América Latina

Expertise France - Socio coordinador

Organización Internacional para el Desarrollo (IDLO) - Socio operativo.

Este documento fue elaborado en el marco del proyecto que el Programa EUROsociAL II - Sector Justicia - Acción Acceso al Derecho, e IDLO en calidad de socio operativo, desarrolló para el "Fortalecimiento de mecanismos de divulgación y de servicios de orientación y asistencia legal para el acceso al derecho prestados por el Estado en colaboración con la sociedad civil para población en condición de vulnerabilidad en el marco de las 100 Reglas de Brasilia". Bajo esta iniciativa, el Programa, en coordinación con el Poder Judicial y el Ministerio de Justicia y Derechos Humanos del Estado peruano, desarrolló el Protocolo de atención y orientación legal con enfoque intercultural dirigido a funcionarios del sistema estatal de justicia en los Distritos de San Martín, Loreto y Ucayali. Este documento traducido al quechua, awajun y shawi corresponde a la versión en español del Material de orientación legal intercultural para comuneros nativos y comunidades indígenas. Conociendo nuestros derechos y deberes (2014) y que puede encontrarse en www.xxxxxx

2

Equipo técnico EUROsociAL II -IDLO: Kenneth Eduardo Garcés - Experto nacional
Víctor Manuel Rodríguez - Experto internacional
Olga Lucía Pérez - Experta sectorial
Elena Incisa di Camerana - Gerente de Proyecto

Edición: Oficina Nacional de Justicia de Paz y Justicia Indígena
Edificio "Carlos Zavala Loayza", Jr. Manuel Cuadros 182, Lima – Perú
Teléfono: 511 4101010 Anexo 14348 email: contacto@onajup.gob.pe
www.onajup.gob.pe
Lima – Perú
2015

La presente publicación ha sido elaborada con la asistencia de la Unión Europea. El contenido de la misma es responsabilidad exclusiva del editor y en ningún caso se debe considerar que refleje la opinión de la Unión Europea.

Hecho el depósito legal en la Biblioteca Nacional del Perú...

Diagramación: José Rodríguez Casachahua

ÍNDICE

| | |
|---------------------|----------|
| PRESENTACIÓN | 5 |
|---------------------|----------|

| | |
|-----------------------------------------------------|----------|
| CAPÍTULO 1. ¿CÓMO ACTUAR EN CASOS CONCRETOS? | 7 |
|-----------------------------------------------------|----------|

| | |
|--------------------------------------------------------------------------|----|
| 1.1 Hábeas Corpus | 9 |
| 1.2 Pedido de garantías | 14 |
| 1.3 Trámite de DNI | 17 |
| 1.4 Lesiones | 21 |
| 1.5 Violencia contra la mujer comunera y contra los niños y niñas | 27 |
| 1.6 Relación sexual con persona menor de catorce años y violación sexual | 32 |
| 1.7 Homicidio | 37 |
| 1.8 Necropsia | 41 |
| 1.9 Adulterio | 45 |
| 1.10 Tala ilegal de madera | 48 |
| 1.11 Información general | 52 |

| | |
|----------------------------------------------------------------|-----------|
| CAPÍTULO 2. EL ESTADO PERUANO Y LAS COMUNIDADES NATIVAS | 55 |
|----------------------------------------------------------------|-----------|

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| 2.1 La Justicia en el Perú | 57 |
| 2.2 El Estado peruano y las comunidades nativas | 62 |
| 2.3 El sistema de justicia del Estado peruano ante las comunidades nativas | 65 |
| 2.4 Deberes de las autoridades del sistema de justicia ante los comuneros y comunidades nativas | 71 |
| 2.5 Queja contra autoridades que no cumplen con sus deberes o que abusan de su autoridad | 73 |

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| CAPÍTULO 3. DERECHOS Y DEBERES DE LOS COMUNEROS Y DE LAS COMUNIDADES NATIVAS | 75 |
| 3.1 Deberes del Estado ante los comuneros nativos y las comunidades nativas | 76 |
| 3.2 Derechos de los comuneros | 78 |
| 3.3 Derechos de las comunidades nativas | 88 |
| 3.4 Deberes del comunero nativo y de la comunidad nativa | 99 |
| ANEXOS | 101 |
| Glosario de términos | 102 |
| MODELOS DE DOCUMENTOS | 107 |
| BIBLIOGRAFÍA | 121 |

PRESENTACIÓN

Este documento es un Material de Orientación Legal dirigido a las personas integrantes de comunidades nativas que se encuentran involucradas en algún conflicto o que requieran información para plantear alguna queja, demanda o denuncia en el futuro. Fue diseñado para que lo lean todos los comuneros nativos, inclusive los niños, niñas y adolescentes si fuese posible, a fin que tengan una guía sobre sus derechos, deberes y responsabilidades; y asimismo sobre la forma en que pueden acceder al sistema de justicia del Estado, cuando lo necesiten. Además puede ser utilizado como material de apoyo cuando se realicen capacitaciones sobre derechos de los pueblos indígenas.

5

Conforme se avance en la revisión de su contenido será incuestionable comprender que los comuneros nativos tienen los mismos derechos que cualquier persona peruana, pero, además, tienen derechos diferenciados o especiales, reconocidos por tratados internacionales de los que el Perú es parte, como por ejemplo el Convenio N° 169 de la Organización Internacional del Trabajo sobre Derechos de los Pueblos Indígenas y Tribales, que será mencionado recurrentemente a lo largo de este material.

Por lo demás, este material podrá ser continuamente renovado a partir de las nuevas dudas y casos que los propios beneficiarios planteen.

CAPÍTULO 1

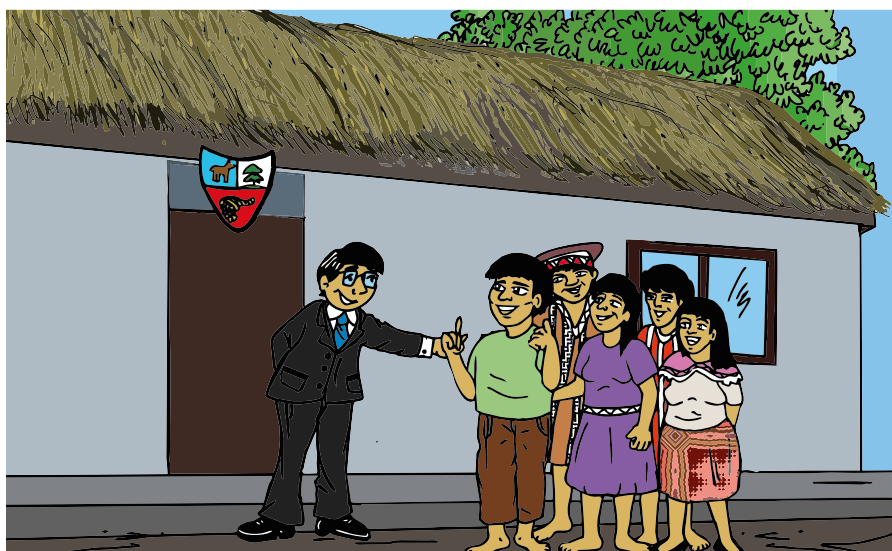
¿Cómo actuar en casos concretos?

En este capítulo encontrarás información sobre los principales procedimientos o instrumentos que te ofrece el Estado peruano para que puedas ejercer o proteger tus derechos, los de tu familia y de tu comunidad.

En cada uno de los casos, como cualquier ciudadano del Perú, debes recordar que también tienes el deber de colaborar con el sistema de justicia estatal, según los pedidos que recibas de la policía, del fiscal o del juez y los consejos que te dé tu abogado.

Es muy importante que sepas que en casos de lesiones, violación u homicidio, la persona denunciada puede recibir penas de cárcel de muchos años y que también puede ser detenida y estar presa mientras dure el proceso judicial.

Por esa razón nadie debe hacer denuncias falsas, bajo pena de tener que pagar dinero y hasta cárcel por hacerlo.



1.1 Hábeas corpus

¿Qué es el hábeas corpus?

Es un pedido que se presenta ante el Poder Judicial para proteger la libertad de una persona.



Se puede presentar en los siguientes casos:

- Cuando una persona es detenida sin respaldo legal. Es decir sin que exista una orden judicial o encontrarse cometiendo un delito (flagrancia).
- Para mejorar las condiciones de detención de una persona, por ejemplo, cuando un comunero nativo es aislado de los demás miembros de su comunidad dentro de la cárcel.
- Para evitar que alguien sea obligado a declarar contra sí mismo, pues toda persona tiene derecho a mantener silencio ante una acusación por un delito que se está investigando.

- Cuando una persona ha desaparecido y se sospecha que en el hecho están involucradas autoridades del Estado.

No es necesario tener abogado para solicitar un hábeas corpus.

A continuación te presentamos una situación en la que se podrá ver la utilidad del hábeas corpus.

Ejemplo:

Mauricio se encontraba en una fiesta familiar sin mayor problema cuando fue intervenido por la Policía y conducido a la comisaría por no tener su DNI a la mano, pues lo extravió dos días antes.

La Policía alega que no tiene contacto con el Registro Nacional de Identificación y Estado Civil (RENIEC) para buscar el DNI de Mauricio y que por lo tanto no pueden liberarlo, aun cuando aclaran que no está detenido y que solo están investigando.

En este caso no existe orden judicial ni flagrante delito que justifique la privación de la libertad de Mauricio. Por esa razón es necesario que el Poder Judicial actúe inmediatamente ordenando su libertad, a través de un hábeas corpus.

¿Cuáles son tus derechos en materia de hábeas corpus?



Debes saber que:

- El pedido de hábeas corpus se puede presentar por escrito o verbalmente ante cualquier juez penal o ante el Juez de Paz.
- La Policía solo puede detener a una persona cuando existe una orden de un juez o la encuentra cometiendo un delito.

¿Qué deberes tienes al interponer un hábeas corpus?

Toda persona que interpone un hábeas corpus a favor de sí misma o de otra persona de la comunidad nativa debe:

Plantear el hábeas corpus solo cuando se trate de una detención hecha sin orden judicial, cuando no se estaba cometiendo un delito o para mejorar las condiciones carcelarias en las que está detenida una persona. En otros casos se debe consultar con un abogado para ver qué camino legal se utiliza.

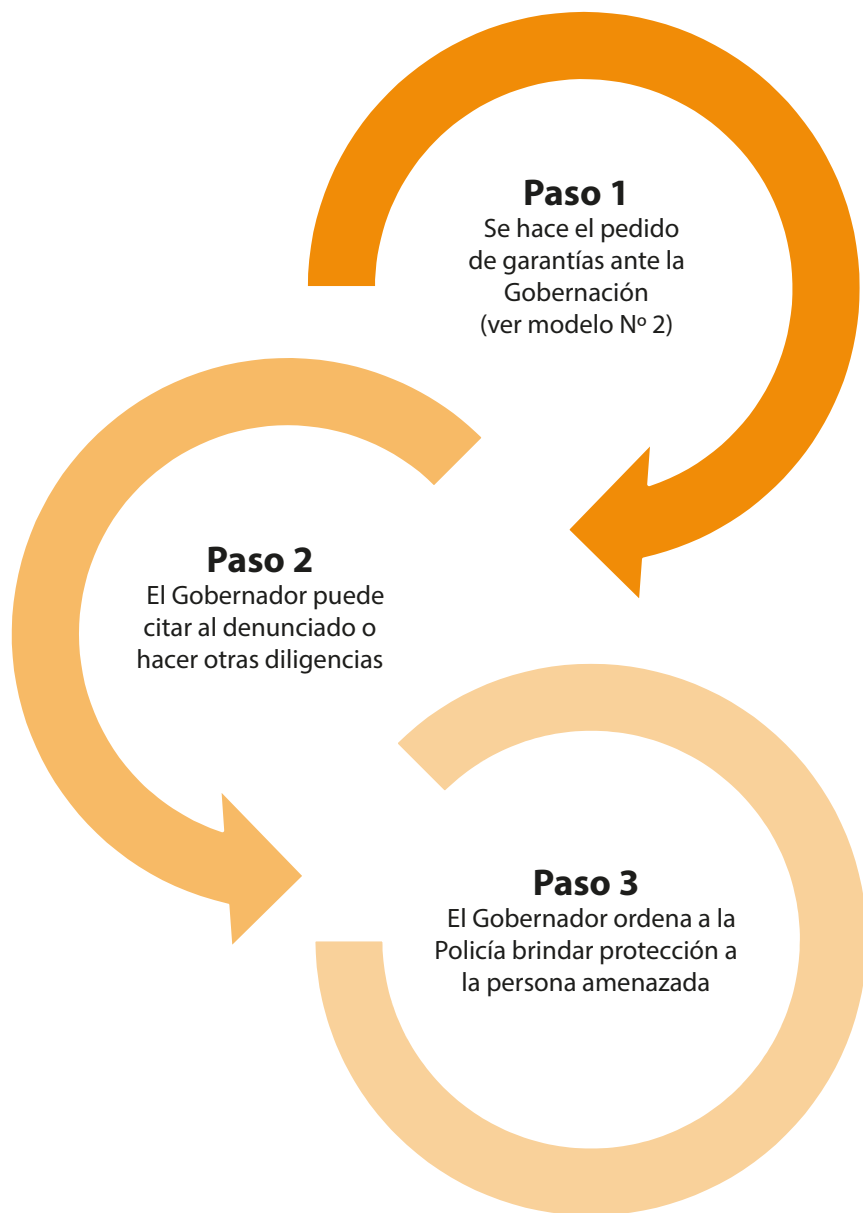
Brindar a las autoridades estatales todas las facilidades posibles para que comprendan la cultura, costumbres y creencias de la comunidad nativa, siempre que tengan que ver con la detención.

Explicar con claridad todos los hechos para dejar sin sustento cualquier excusa o pretexto que se haya usado para la detención o investigación. Siguiendo el ejemplo de Mauricio: ¿Qué hacía en el lugar en que lo detuvieron? ¿Qué razones le dio la policía para detenerlo?



¿Cuál es el trámite del hábeas corpus?

A continuación te presentamos el trámite que deberás realizar:



1.2 Pedido de garantías



14

¿Qué son las garantías?

Es un pedido de protección de la vida, integridad física o propiedad que se presenta ante la oficina de la Gobernación para conseguir que la policía proteja a una persona frente a amenazas a dichos derechos.

A continuación te presentamos una situación en la que se observa cuándo corresponde un pedido de garantías.

Ejemplo:

Luis amenaza continuamente de muerte a Juan. Incluso vigila su casa de noche. En dos ocasiones Luis ha golpeado a Juan sin ninguna razón, solo le dice que se va a vengar de él por haberle quitado algo suyo. Pero Juan dice que eso es totalmente falso y no recuerda haber tenido ningún conflicto con Luis.

¿Qué derechos tiene quien solicita las garantías?

15

La persona que solicita garantías tiene derecho a ser atendida rápidamente pues se trata de una situación de emergencia en la que peligra su vida, su integridad física o su propiedad.

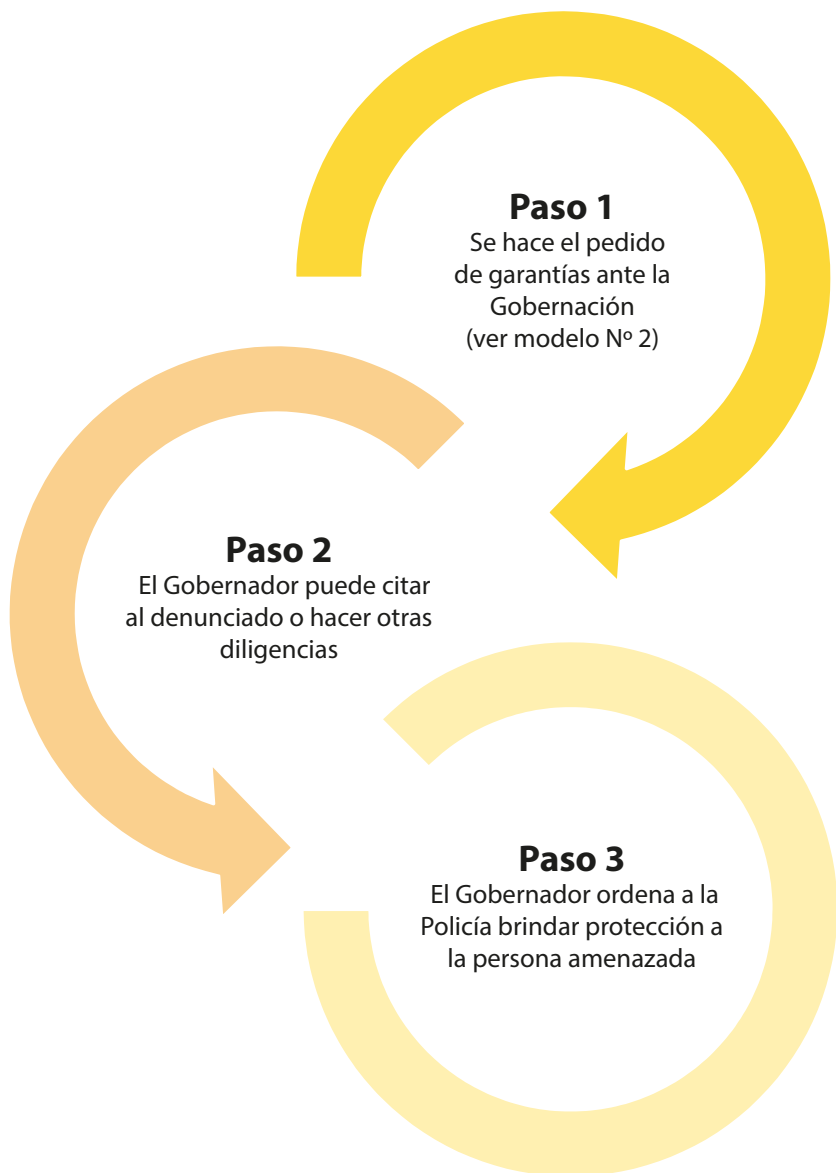
¿Cuáles son los deberes del solicitante de garantías?

La persona que hace el pedido de garantías solo debe plantearlo cuando se sienta realmente amenazada. No puede utilizarse el pedido de garantías como una herramienta para molestar o atacar a alguien con quien se tiene conflictos.

¿Cuál es el trámite del pedido de garantías?

A continuación te presentamos el trámite que deberás realizar:

16



1.3 Trámite de DNI



17

¿Qué es el DNI?

Es el Documento Nacional de Identidad que permite a toda persona identificarse ante las autoridades estatales y ante cualquier otra persona o institución privada para hacer valer sus derechos; y además sirve para ejercer el derecho a votar en las elecciones del Estado.

Los derechos de una persona no están en su DNI. Aunque no tengamos DNI siempre tendremos nuestros derechos intactos. Sin embargo, como somos muchos millones de peruanos y peruanas es necesario ordenarnos y tener un solo documento de identidad, para poder identificarnos porque no nos conocemos entre todos.

¿Cuándo debo realizar el trámite de DNI?

Lo más pronto posible a partir del momento en que cumplimos la mayoría de edad (dieciocho años). Pero también es bueno que lo tengan los niños, niñas y adolescentes para un mejor ejercicio de sus derechos y vayan formándose como ciudadanos y ciudadanas peruanos.

Quienes no tienen DNI deben obtenerlo por primera vez, pero quienes ya lo tienen deben estar atentos a su fecha de caducidad (vencimiento), porque en ese momento dejará de servir (la fecha está escrita en el mismo DNI). Entonces hay que renovarlo.

El trámite de DNI se realiza ante el RENIEC. Esta institución también realiza campañas dentro de las comunidades nativas para lograr que todos tengan DNI.

18

Varias municipalidades han firmado convenios con el RENIEC para facilitar el trámite de DNI en el interior de las comunidades nativas.

¿Cómo puedo actuar ante las autoridades si no tengo DNI?

Si se trata de hacer una denuncia penal por un delito (violación, homicidio, lesiones, robo, tala ilegal, otro delitos) o plantear un pedido de hábeas corpus o pedido de garantías, puede plantearla cualquier amigo o conocido que tenga DNI, no necesariamente tiene que ser la víctima o un familiar. Entretanto el interesado debe tramitar su DNI.

En la denuncia penal tu amigo o conocido mencionará que tú tienes interés en declarar ante la autoridad y adjuntará copia de algún documento que te identifique: a) tu partida de nacimiento, b) tu ficha o padrón de inscripción en tu comunidad nativa c) otro documento como un carnet de salud, de estudio o alguno más que te identifique de manera provisional.

Si se trata de hacer una demanda distinta a la denuncia penal, por ejemplo una demanda de divorcio, demanda de alimentos, demanda de amparo, etc., puede plantearla otra persona actuando como procurador oficioso, incluso puede ser tu propio abogado, mientras tú tramitas el DNI (tu abogado debe mencionar que este derecho está regulado en el artículo 81° del Código Procesal Civil).

Si tienes que declarar como testigo, has sido detenido por la policía o quieres hacer una consulta en una oficina del Estado, identificate con otro documento y explícale al funcionario que no tienes DNI y que necesitas asesoría para obtener uno. Mientras tanto utiliza para identificarte un documento expedido por una autoridad de tu comunidad nativa o por alguna autoridad del Estado o de la iglesia (partida de nacimiento, carnet de salud, etc.).

¿Qué derechos tiene quien solicita un DNI?

Todo peruano y peruana tiene derecho a contar con un DNI, pero además los integrantes de comunidades nativas tienen el derecho:

- A autoidentificarse como peruano y como comunero nativo o indígena, aún si no tienen DNI.

¿Qué deberes tienen los dueños de un DNI?

Toda persona que porta un DNI debe:

Identificarse con su DNI cuando lo solicite la autoridad

Tramitar su DNI personal y el de los hijos en la primera oportunidad que tenga

Buscar información ante las autoridades de la comunidad nativa, en la municipalidad, en el RENIEC o cualquier otra autoridad del Estado para obtener o renovar el DNI.



1.4 Lesiones



¿Qué son las lesiones?

Son lesiones físicas como golpes o heridas que una persona le provoca a otra en el cuerpo.

A continuación te presentamos una situación típica de lesiones.

Ejemplo:

Casi al final de una celebración en la comunidad, dos comuneros, Juan y Pedro tienen una fuerte discusión y empiezan una pelea a golpes. Sin embargo Juan tiene mayor ventaja y le da una fuerte golpiza a Pedro, dejándole heridas en distintas partes del cuerpo.

La comunidad decide arreglar el conflicto entre ambos e investigar cuáles son las razones por las que se habían peleado, pero Pedro, el comunero nativo agredido prefiere acudir a las autoridades del Estado. La comunidad no está de acuerdo con esa decisión porque considera que el problema se puede arreglar dentro de ella misma.

Cuando Pedro se acerca a poner su denuncia las autoridades estatales le dicen que no lo van a atender porque el conflicto que provocó esas lesiones podría haberse resuelto en la comunidad sobre la base de la costumbre y la justicia tradicional.

Pedro y su abogado le explican a las autoridades que tienen el derecho a ser atendidos porque es la propia víctima quien está denunciando haber sido lesionada y es él quien conoce cómo sucedieron las cosas y tiene el derecho a explicarle a las autoridades que esas lesiones no son parte de la costumbre o de la justicia de su comunidad.

¿Cuáles son los derechos en caso de lesiones?

En caso de sufrir algún tipo de lesión provocada por otra persona de tu comunidad, tienes derecho a:

Derecho a la integridad

Todo comunero nativo tiene derecho a su integridad física, es decir, no puede ser sujeto de daños en su cuerpo u ofendido por ninguna autoridad o persona.

Derecho a su propia Justicia

El comunero nativo tiene derecho de someterse a su propia justicia y aceptar las decisiones o sanciones que esta aplique, salvo que estas supongan un daño irreparable o desproporcionado a su vida, integridad y salud.

Derecho a denuncia por lesiones

El Estado se preocupa porque nadie sea lesionado. El comunero nativo que haya sido víctima de daños en su cuerpo por acto de otra persona, de una autoridad de la comunidad o de una autoridad del Estado tiene derecho a denunciarlo en la policía o en la fiscalía.

También debes saber:

- Que las autoridades estatales frente a un caso de lesiones tienen el deber de vigilar que el comunero nativo lesionado sea examinado rápidamente por un médico legista, respetando su identidad cultural y sin obligarlo a procedimientos que vulneren su dignidad.
- Que la policía, la fiscalía y el juez tienen el deber de supervisar que en las conclusiones médico-legales se tome en cuenta el tiempo transcurrido entre la fecha de la lesión y la fecha del examen médico, especialmente cuando la víctima proviene de comunidades alejadas.
- Que la policía, la fiscalía y el juez tienen el deber de escuchar todo lo que el comunero nativo lesionado quiera decirles sobre cómo sucedieron los hechos.
- Que la autoridad que recibe la denuncia debe tomar medidas para que la persona afectada sea atendida por un médico, de ser necesario.
- Que al momento de tomar una decisión sobre la lesión, la autoridad judicial competente deba valorar el entorno cultural en que ocurrieron los hechos.
- Que, tanto el denunciante, como el acusado, si son comuneros nativos, tienen derecho a que la policía y la Fiscalía actúen con enfoque intercultural, es decir, considerando en cada etapa tanto las costumbres de la comunidad como las leyes estatales.

¿Cuáles son los deberes de la víctima de lesiones?

Toda persona que denuncia haber sido víctima de lesiones tiene los siguientes deberes:

Acudir a todas las citaciones que le hagan las autoridades estatales.

Colaborar con los exámenes médicos correspondientes.

Relatar todos los hechos diciendo la verdad.

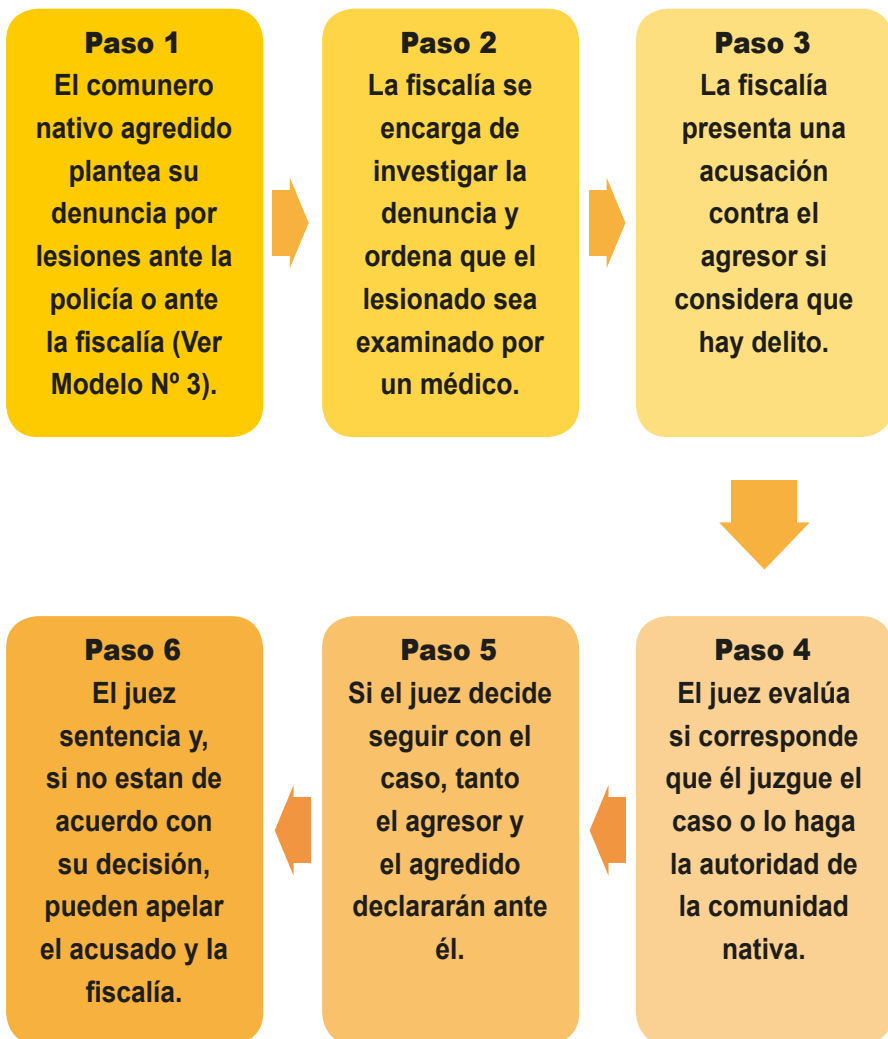
Asumir la responsabilidad por denuncias falsas o por alterar las pruebas de las lesiones.

Tener presente que la condena por lesiones contra el acusado puede llevar a este a la cárcel.



¿Cuál es el trámite de la denuncia por lesiones?

A continuación te presentamos el trámite que deberás realizar:



1.5 Violencia contra la mujer comunera y contra los niños y niñas



¿Qué es la violencia contra la mujer, los niños y niñas?

Son los maltratos que sufre la comunera o el niño o niña de parte de otra persona, que puede ser la pareja de la mujer comunera, el padre o la madre del niño o cualquier otra persona que tiene una relación de poder con ellos. Esos maltratos pueden ser físicos (golpes, castigos, palizas) o psicológicos (insultos, amenazas). A este tipo de violencia dentro de la familia se conoce normalmente como “violencia doméstica” porque ocurre en el contexto familiar.

A continuación te presentamos una situación para reflexionar sobre estos hechos de violencia:

Ejemplo:

En una comunidad nativa un hombre insulta y les pega a su mujer y a sus dos hijos, un niño de nueve años y una niña de once años. La niña y el niño tienen mucho miedo de su padre.

Él ya les ha pegado en otras ocasiones –a veces sin alcohol en el cuerpo y a veces ebrio— y debido a ello otras mujeres de la comunidad le han aconsejado a la madre que se queje con las autoridades de la comunidad nativa o con las autoridades del Estado, como por ejemplo la policía y la fiscalía, pero ella no la había hecho por temor hasta ahora que ha decidido poner la denuncia.

Frente a la posibilidad de ser denunciado, el agresor amenaza a la mujer con pegarle más fuerte si es que alguna vez lo denuncia y le dice que al final de todo, la culpa es de ella porque hace mal las cosas de la casa y no cuida bien a los hijos.

¿Cuáles son los derechos de las víctimas de esta clase de violencia?



Toma nota:

¿Qué sucede si la mujer del ejemplo va a la Comisaría a poner su denuncia y los policías le dicen que no es suficiente con que la hayan golpeado sólo una vez, sino que se requiere que la hayan golpeado seguido y, además, que tenga heridas que se puedan ver en el cuerpo?

La mujer comunera y su defensor deben insistir en poner la denuncia porque la ley no exige que los golpes sean diarios, ni que queden huellas para poder denunciar la violencia familiar. Si la policía no quiere recibir su denuncia, la mujer comunera o su defensor debe presentar una queja ante la Inspectoría de la Policía y la Defensoría del Pueblo.

¿Cuáles son los deberes de las víctimas?

La persona que hace la denuncia por violencia familiar tiene los siguientes deberes:

30



Acudir a todas las citaciones que le formulen las autoridades estatales.

Colaborar con los exámenes médicos correspondientes.

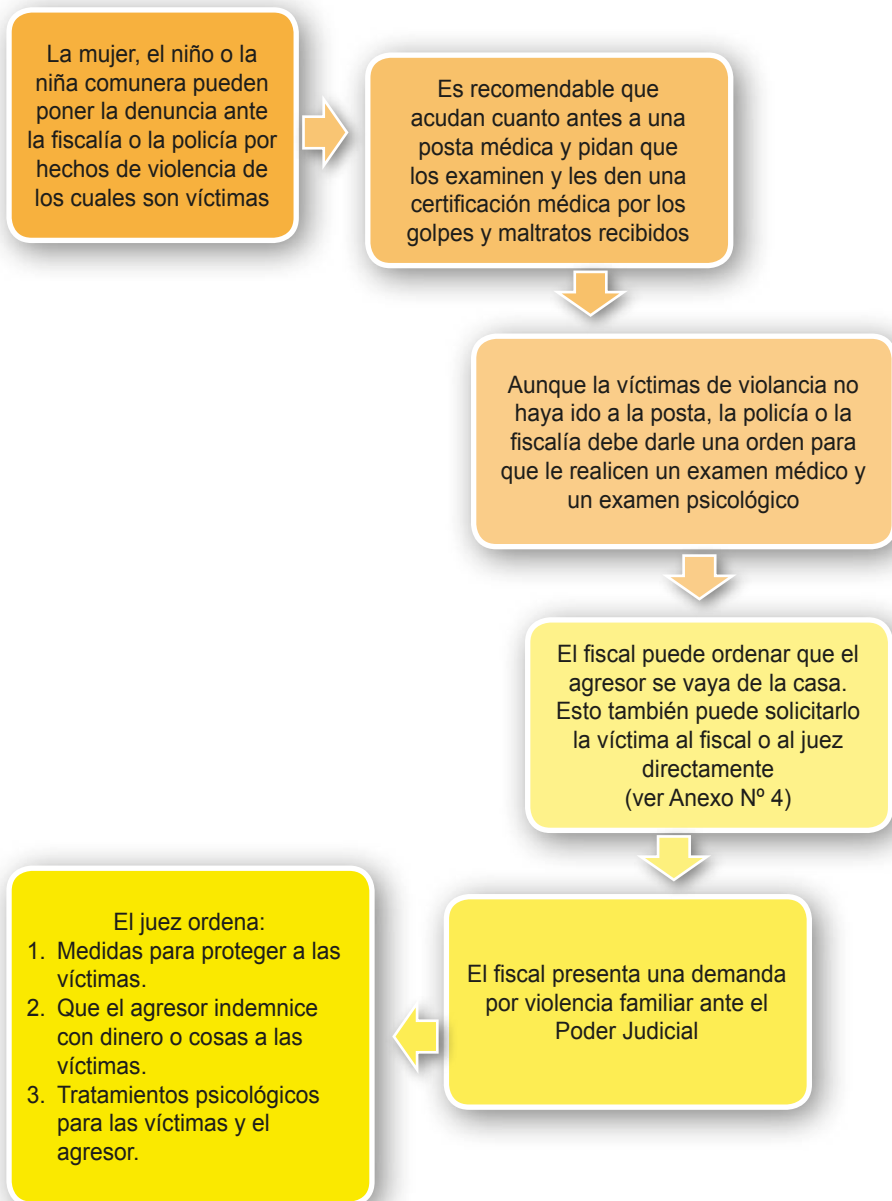
Relatar todos los hechos diciendo la verdad.

Asumir la responsabilidad si la denuncia fuera falsa o si se alteran las pruebas de los maltratos.

Tener presente que la condena por violencia contra la mujer, niños y niñas puede llevar a que la persona denunciada sea condenada a la cárcel.

¿Cuál es el trámite de la denuncia?

A continuación te presentamos el trámite que deberás realizar:



1.6 Relación sexual con persona menor de catorce años y violación sexual



32

¿Qué es la violación sexual contra un niño o niña o adolescente menor de catorce años?

Es la relación sexual entre una persona mayor de edad y un niño, niña o adolescente que tiene menos de catorce años, con violencia o sin violencia, con consentimiento o sin consentimiento de este o esta.

Después de los catorce años se considera violación sexual si el acto es contra la voluntad del adolescente.

También es una agresión sexual todo contacto sexual o toques a partes íntimas del cuerpo del niño, niña o adolescente.

A continuación te presentaremos una situación típica de violación sexual de niña menor de catorce años:

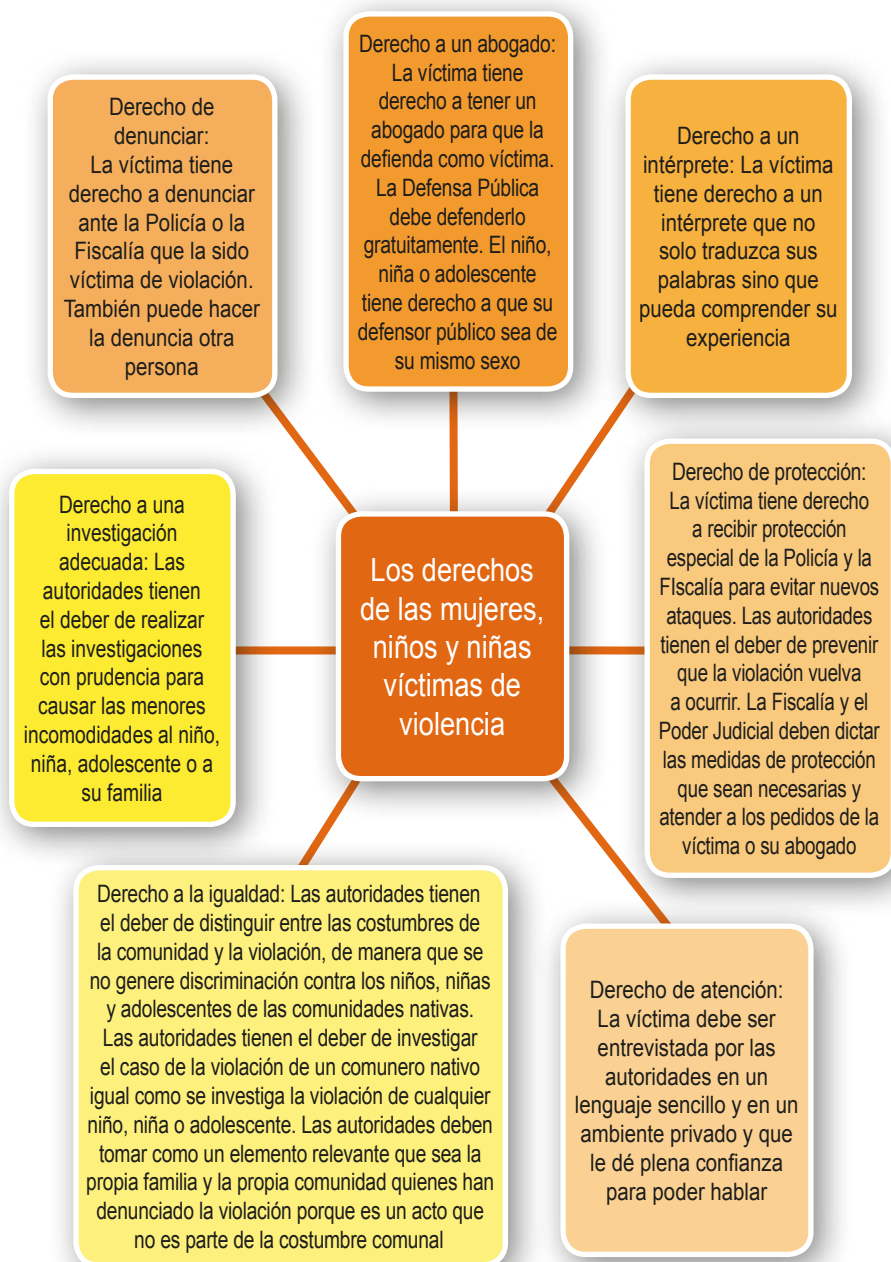
Ejemplo:

Una niña de doce años de edad natural de una comunidad nativa es atacada por un comunero, obligándola a tener relaciones sexuales. El comunero es su tío, conoce a la niña desde su nacimiento y tiene una buena relación con su hermana que es la madre de la menor.

La niña les cuenta a sus padres lo que ha pasado y ellos le reclaman al violador. Él se defiende diciendo que la niña consintió y que además no es la primera vez, sólo que ella está molesta porque se han peleado ya que son como una pareja.

Los padres le dicen que lo denunciarán a la policía para que sea castigado por lo que ha hecho, pero él les dice que mejor no pierdan su tiempo porque todas las autoridades saben que en su pueblo la costumbre es tener relaciones sexuales con chicas muy jóvenes.

¿Cuáles son los derechos de las víctimas de violación sexual?



¿Cuáles son los deberes de las víctimas de violación sexual?

Cuando se hace una denuncia referida a la violación sexual de un niño, niña o adolescente es importante que la persona que denuncia tenga presente lo siguiente:

Seguir todas las indicaciones de las autoridades estatales destinadas a proteger al niño, niña o adolescente.

No exponer los hechos más allá de la investigación que se hace en el proceso para proteger a la víctima y facilitar la investigación.

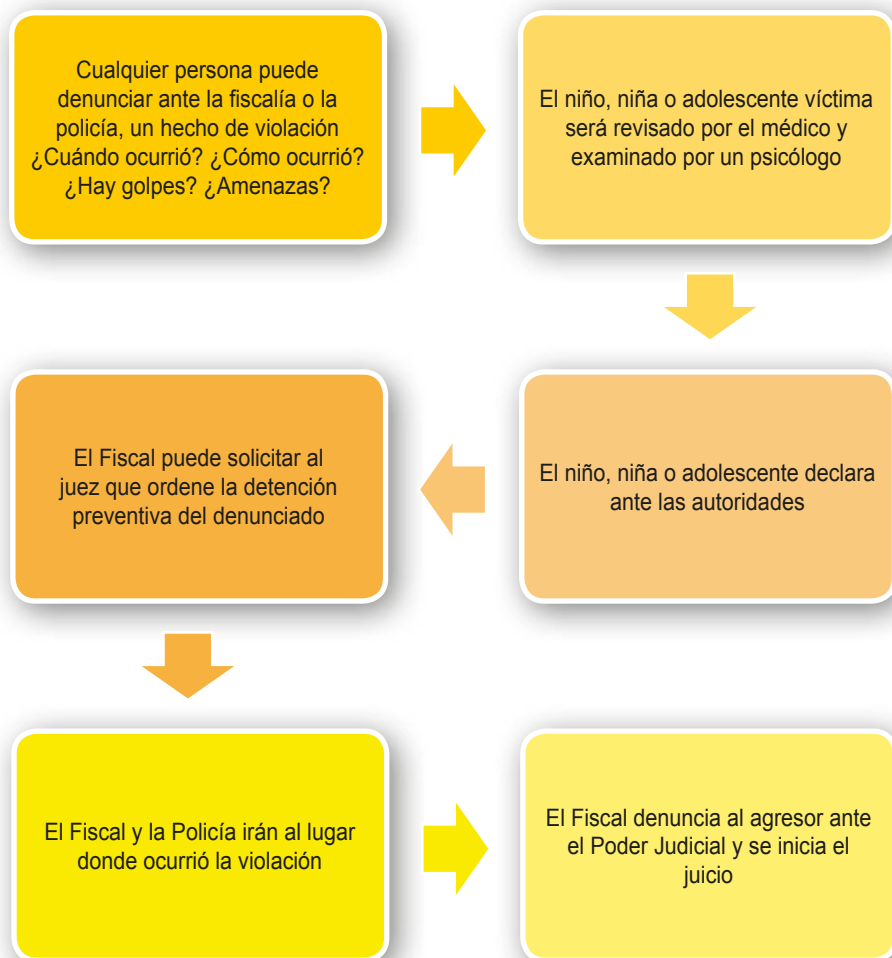
Exponer con toda claridad cuáles son las reglas referidas a relaciones sexuales que existen en su comunidad.

Tratar de explicar por qué el hecho que denuncia es un caso no permitido por su propia comunidad nativa.



¿Cuál es el trámite de la denuncia por violación sexual?

A continuación te presentamos el trámite que deberás realizar:



1.7 Homicidio



¿Qué es el homicidio?

Es el nombre que se da al acto por el que una persona mata a otra.

A continuación te presentamos una situación en la que se describe un

37

Ejemplo:

Sebastián es un comunero nativo y está seguro de que Edgar ha estado haciendo cosas que lo perjudican, como ayudar a unas personas a que invadan sus tierras, molestar a sus hijos y hablar mal de él para que otras personas le hagan daño.

Sebastián toma la decisión de pedirle a Edgar que se vaya de la comunidad o de lo contrario lo matará. Edgar le dice que él tiene derecho a estar en la comunidad como cualquier otro comunero y que si a él le pasa algo la familia de Sebastián va a sufrir. Muchos comuneros son testigos de ambas amenazas.

Dos días después Edgar aparece muerto cerca de la comunidad. Su esposa y sus hermanos dicen que nadie evitó que lo mataran y que todos saben que fue Sebastián quien lo mató.

¿Cuáles son los derechos involucrados en el homicidio?

Derecho a la vida:

Para el Derecho del Estado y para el Derecho de las comunidades nativas, el homicidio, matar a otra persona, es una conducta muy grave, y por eso, los dos sistemas sancionan a la persona que mata a otra.

El Estado le da pena de cárcel de muchos años a la persona que mata, porque considera que un homicidio impide que la sociedad logre el objetivo de vivir de manera pacífica, ya que un homicidio genera inseguridad y puede traer más homicidios, lo que haría el Estado perder el control de la situación y de la seguridad.

El Estado también considera que la vida tienen un valor muy especial que le viene de la naturaleza misma, y por eso, el Estado considera que no sólo tienen el deber de sancionar al que mata sino que tiene un deber mucho más grande que consiste en evitar que se produzcan homicidios

Derechos involucrados en el homicidio

Derecho a la justicia intercultural:

Por lo grave del caso, es recomendable que la autoridad comunal intervenga ante la Fiscalía cuando se está investigando un homicidio y coordine con el Fiscal para que se puedan juntar todas las pruebas: documentos, testigos, pericias. El Fiscal está obligado a dar valor a los documentos que se preparan según el Derecho consuetudinario.

Por su parte, la autoridad comunal está obligada a colaborar en todo lo que la Fiscalía le pida para llegar a conocer la verdad del homicidio.

¿Cuáles son los deberes de los familiares o conocidos de una víctima de homicidio?

Toda persona que denuncia un homicidio tiene los siguientes deberes:

Colaborar con el sistema estatal en la investigación de las causas y la forma en que ocurrió el homicidio.

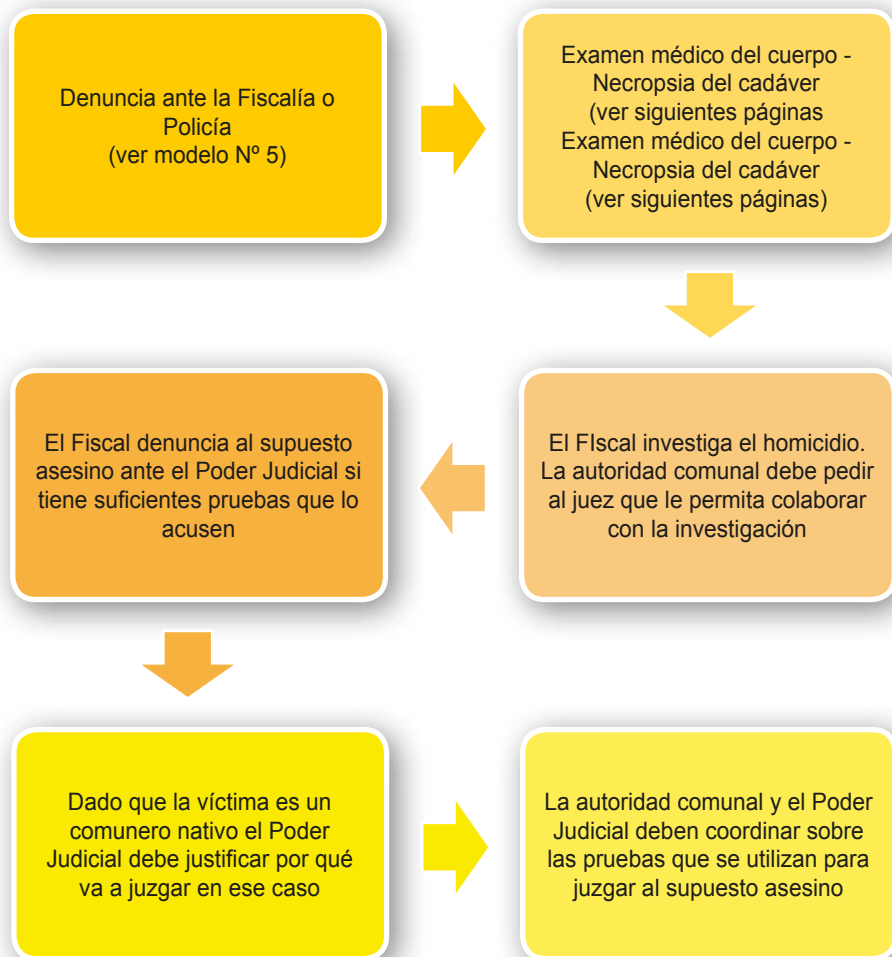
Informarse sobre el significado de una necropsia —es decir del exámen para saber las causas de la muerte— y las consecuencia de practicarla o no practicarla, dialogando al respecto con las autoridades estatales.

Ofrecer a las autoridades información sobre las costumbres de su comunidad frente a hechos similares al homicidio.



¿Cuál es el trámite de una denuncia por homicidio?

A continuación te presentamos el trámite que deberás realizar:



1.8 Necropsia



¿Qué es la necropsia?

Es un examen médico que se realiza sobre el cuerpo de una persona fallecida. Incluye hacer cortes en el cuerpo y sirve para determinar la causa de la muerte y, si se trata de un homicidio, sus resultados pueden ayudar a determinar las causas de la muerte de la persona, la forma en que ocurrió y quién la mató.

A continuación te presentaremos un ejemplo de un caso de necropsia.

Ejemplo:

En una comunidad nativa se ha encontrado el cadáver de William, uno de sus integrantes cerca al río. El cuerpo se encuentra golpeado y ha sido herido con armas filosas. En la comunidad todos tienen una idea de cómo pudo haber ocurrido el hecho y quién podría ser el asesino.

Los familiares de William consideran que Rosa, una antigua novia de William, es la culpable de su asesinato, pero que ha actuado en complicidad con alguien más. Ellos están decididos a interponer una denuncia ante la fiscalía para que se investigue el caso y el Estado sancione a quien mató a William.

Las autoridades de la comunidad hablan con la familia de William y les explican que el cuerpo será cortado y abierto para hacer una necropsia y ellos dudan si interponer la denuncia o no.

¿Cuáles son los derechos de la familia o la comunidad frente a la necropsia?



¿Cómo se interviene en el acto de necropsia?

Quien desee intervenir ante un acto de necropsia debe saber cuándo y cómo hacerlo.

Se plantea una denuncia por homicidio y se inicia una investigación sobre cómo ocurrió y quién es el asesino



El fiscal considera que como parte de la investigación se haga una NECROPSIA al cuerpo



Los familiares del fallecido o la autoridad comunal invocan su derecho a la identidad cultural para impedir la NECROPSIA



El fiscal explica a los familiares del fallecido y a la autoridad comunal que la investigación se complica si no se hace la NECROPSIA



El fiscal nombra a un perito en antropología para explicar la prueba en un contexto intercultural



El fiscal decide si aún sin NECROPSIA, por otras pruebas y
El fiscal decide si aún sin NECROPSIA, por otras pruebas y en contexto intercultural procede la denuncia al presunto asesino

1.9 Adulterio



45

¿Qué es el adulterio?

Existe adulterio cuando una persona que está casada legalmente tiene relaciones sexuales con una persona distinta a su esposo o a su esposa. A continuación te presentaremos un ejemplo del adulterio.

Ejemplo:

Luis y Rosa son nativos integrantes de la misma comunidad. Hace tres años celebraron su matrimonio en la Municipalidad local y tienen dos hijos. Desde hace dos meses Luis está teniendo relaciones sexuales con otra mujer comunera llamada María.

¿Cuáles son los derechos vinculados con el acto de adulterio?

46



Para tener en cuenta:

No hay que confundir el adulterio con la bigamia. Esta última es un delito y se produce cuando una persona que está casada según ley, se casa posteriormente con otra persona sin haberse divorciado previamente. Es decir es una persona con dos partidas de matrimonio civil distintas.

¿Cuáles son las responsabilidades de quien desea divorciarse por razón de adulterio?

Quien desee divorciarse por razón de adulterio debe saber que:

Es oportuno resolver junto con el divorcio los temas referidos a los hijos: ¿quién pagará sus gastos?, ¿con quién vivirán?

Es necesario plantear ordenadamente y con la verdad todos los hechos.

Es necesario explicarle al juez cuáles son las normas de la comunidad nativa sobre la familia, la pareja, la fidelidad y las relaciones sexuales, pues el juez debe tomarlas en cuenta al momento de resolver las responsabilidades de los esposos tras el divorcio.



47

¿Cuál es el trámite de la demanda de divorcio?

1

El esposo o esposa demanda ante el Poder Judicial para que se declare el divorcio por adulterio
(ver modelo N° 6).

2

El demandado contesta la demanda y el juez los cita a una audiencia para ver si se pueden reconciliar.

3

Si se prueba que existió el adulterio el juez dicta sentencia declarando el divorcio.

1.10 Tala ilegal de madera

¿Qué es la tala ilegal?



48

La tala ilegal se da cuando una o más personas cortan árboles y vegetación sin autorización del Estado, o cuando teniendo autorización para talar lo hacen fuera del lugar autorizado (concesión) o cortando árboles sobre los que no estaban autorizados.

A continuación te presentamos un caso típico de tala ilegal.

Ejemplo:

La comunidad nativa de Koro ha realizado una asamblea para tratar de encontrar una solución al problema de tala ilegal que tienen en su territorio. Veinte personas han ingresado a su territorio hace un mes y se han asentado allí a talar. La autoridad de la comunidad nativa les ha pedido que se retiren porque nadie ha pedido autorización a la comunidad. Ellos aducen que tienen autorización de la autoridad forestal para talar en esa zona y que nadie les ha dicho que deban pedir permiso a los habitantes de la zona porque se trata de terreno público.

Las autoridades de la comunidad nativa han tomado conocimiento que la autorización estatal que tienen los tala-dores no corresponde a su territorio sino que abarca una zona lejana y, además, que ya es un permiso vencido.

¿Cuáles son los derechos asociados a la tala ilegal?

50



¿Cuáles son los deberes de quien denuncia la tala ilegal?

Quien denuncia la tala ilegal de su territorio o del territorio de vecinos debe:



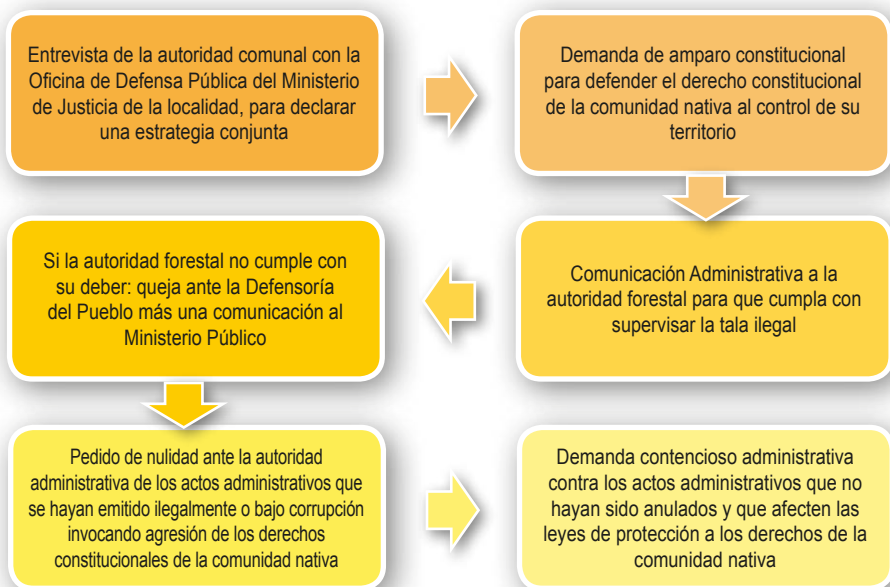
Colaborar, aportando todas las pruebas que tenga en su poder.

Seguir de cerca la investigación que se realiza a raíz de la denuncia.

Llamar la atención de las autoridades estatales sobre la dimensión colectiva del problema.

¿Cómo actuar frente a un hecho de tala ilegal en el territorio de la comunidad nativa?

51



1.11 Información general

¿Cómo hacer una demanda o denuncia cuando el comunero nativo es el afectado?

Para hacer una demanda ante un juez civil, de familia o laboral es necesario contar con la asesoría de un abogado. El comunero nativo puede acudir a la Defensa Pública que cuenta con defensores especiales para comuneros nativos.

Para hacer una denuncia ante la Policía el comunero nativo puede hacerla él mismo, pero es mejor si cuenta con la asesoría de un abogado.

En todos los casos debe contar con el DNI (Documento Nacional de Identidad). Si no cuentas con DNI ve el caso 3 del Primer Capítulo de este Manual.

52

¿Dónde puedo encontrar los documentos para hacer una demanda o denuncia?

Los primeros documentos que te sirven son aquellos que tienes a la mano (contratos, cartas, denuncias, otros). Ordénalos del más antiguo al más nuevo fijándote en las fechas y guárdalos en un lugar seguro. Si es posible saca una o más copias de todos ellos.

Aquellos documentos que no están en tu poder los puedes solicitar en las oficinas del Estado. A veces tienes que pagar un monto de dinero en el Banco de la Nación (Copias certificadas de resoluciones que están en el Poder Judicial, partidas de nacimiento o matrimonio que están en la RENIEC, otros).

También hay documentos que están en manos de terceros y que no te los quieren entregar. En este caso tu abogado tiene que pedirle al Juez que le ordene a la persona que los tiene que los entregue al Juzgado. Para ello trata de describir lo mejor que puedas el documento: ¿de qué fecha es? ¿qué dice el documento?

¿Cómo procede una demanda constitucional?

Cuando se trata de proteger un derecho constitucional, el comunero nativo puede asesorarse de un abogado para interponer una demanda constitucional de amparo, por ejemplo, para proteger su propiedad comunal, su honor, su medio ambiente.

Para proteger la libertad existe la demanda constitucional de hábeas corpus que la puede interponer un comunero nativo con o sin abogado. Para presentarla sin abogado hay un modelo en los anexos de este material.

¿Cómo defenderse cuando el comunero nativo es demandado o denunciado?

Es necesario contar con un abogado para poder defenderse bien cuando un comunero nativo es demandado o denunciado.

Es importante que la comunidad nativa o la familia apoye al demandado o denunciado para comunicarse con su abogado o con sus autoridades comunales.

En caso de que no participe la comunidad o la familia el proceso igual puede continuar.

53

¿Quién puede asesorar y defender a la comunidad nativa y al comunero nativo?

La Defensa Pública: puede asesorarlos en temas civiles, laborales, penales y de familia, gratuitamente, y ante cualquier autoridad de la Policía, de la Fiscalía o del Poder Judicial.

En la Defensa Pública hay abogados que se encargan de la defensa de comuneros nativos y tienen el deber de atenderlos.

Un abogado privado también puede ser contratado como asesor permanente de una comunidad o federación, acordando con él un pago fijo mensual o alguna otra forma de honorario.

CAPÍTULO 2

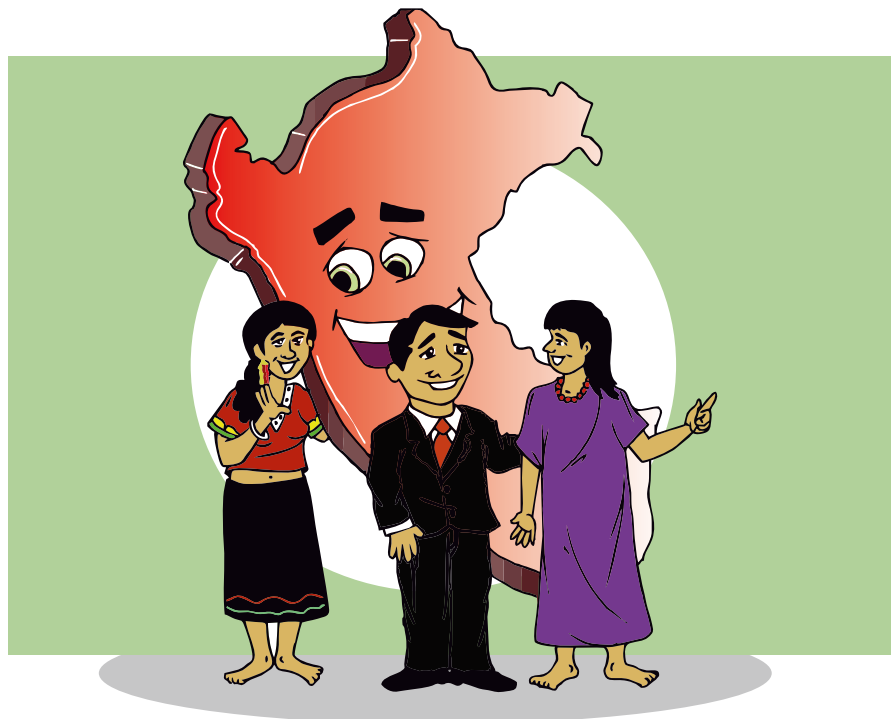
El Estado peruano y las comunidades nativas

55

En este capítulo encontrarás información que te ayudará a entender qué es el Estado peruano y también cuál es su relación con las comunidades nativas, prestando especial atención al tema de justicia, que es la finalidad que tiene este Material didáctico.

El capítulo empieza con una descripción de todas las autoridades que pueden juzgar en el Perú, y ello incluye a las autoridades de las comunidades nativas, conforme lo señala el artículo 149° de la Constitución Política del Perú. Luego se explica cuáles son las autoridades formales que conforman el sistema de justicia del Estado, las que juzgan y las que colaboran con el juzgamiento.

Más adelante se analiza cómo se relaciona el Estado peruano con los ciudadanos, en particular con los comuneros nativos.



2.1 La justicia en el Perú



¿Quiénes pueden juzgar en el Perú?

En el Perú no solamente el Poder Judicial tiene capacidad de juzgar. La Constitución, las leyes y el propio Poder Judicial han establecido que otros órganos del Estado o instituciones de la sociedad, también pueden juzgar según el tipo de conflicto y las facultades de cada uno.

En tal sentido en el Perú pueden juzgar:

El Poder Judicial: Es uno de los poderes del Estado peruano y ejerce la función de juzgar. Los otros dos poderes del Estado, son el Poder Legislativo que ejerce la función de dar leyes y el Poder Ejecutivo que ejerce la función de gobernar. Es muy importante que estos tres poderes sean independientes entre sí.

Dentro del Poder Judicial hay distintos tipos de Juzgados y Tribunales que resuelven los conflictos según su naturaleza y competencia (Juzgados penales, civiles, de familia, etc.). También hay Juzgados de Paz.

Las comunidades nativas: El artículo 149° de la Constitución les reconoce la facultad de juzgar los conflictos de acuerdo con su propio derecho (usos y costumbres) y en su territorio.

Artículo 149.- Ejercicio de la función jurisdiccional por las comunidades campesinas y nativas

Las autoridades de las Comunidades Campesinas y Nativas, con el apoyo de las Rondas Campesinas, pueden ejercer las funciones jurisdiccionales dentro de su ámbito territorial de conformidad con el derecho consuetudinario, siempre que no violen los derechos fundamentales de la persona. La ley establece las formas de coordinación de dicha jurisdicción especial con los Juzgados de Paz y con las demás instancias del Poder Judicial.

Las comunidades campesinas: El artículo 149° de la Constitución les reconoce la facultad de juzgar los conflictos de acuerdo con su propio Derecho y en su territorio.

Las rondas campesinas: El Poder Judicial, a través de sus resoluciones y sentencias (jurisprudencia), ha reconocido que las rondas campesinas

tienen la facultad de juzgar los conflictos de acuerdo con su propio Derecho, en su territorio y con las condiciones y límites que establece la Constitución Política, en especial, los derechos fundamentales ahí contenidos. Existen rondas dentro de la estructura organizacional de comunidades campesinas y comunidades nativas, pero también hay otras que gozan de plena autonomía.

El Tribunal Constitucional: Es un órgano del Estado que, junto con el Poder Judicial, se encarga de juzgar en los procesos de amparo y *habeas corpus*. También tiene la competencia excepcional de anular leyes, mediante el proceso de inconstitucionalidad.

El Jurado Nacional de Elecciones: Es un órgano del Estado que resuelve casos relacionados con las elecciones de las autoridades del Estado.

59

Los tribunales militares: Se encargan de resolver conflictos que tienen que ver con los deberes de los militares. Por ejemplo, intervienen sancionando a los soldados que abandonan los cuarteles o le faltan el respeto a sus superiores.

Los árbitros: No son parte del Estado pero están autorizados para resolver algunos conflictos, especialmente aquellos que tienen que ver con dinero, cuando las partes en conflicto acuerdan que el árbitro decida.

¿Quiénes integran el sistema de justicia del Estado peruano?



60

¿Quiénes integran el Sistema de Justicia del Estado?

El Sistema de Justicia del Estado no solamente lo conforman las instituciones que juzgan, es decir, el Poder Judicial, Tribunal Constitucional, Jurado Nacional de Elecciones y tribunales militares, sino también hay un conjunto de otras instituciones que intervienen investigando, denunciando o defendiendo a las personas, especialmente en casos penales:

Esas otras instituciones son las siguientes:

- La Policía Nacional del Perú
- El Ministerio Público o Fiscalía
- La Defensa Pública del Ministerio de Justicia y Derechos Humanos

Sistema de justicia e interculturalidad

Justicia intercultural

Todo el sistema de justicia del Estado y los funcionarios que lo integran tienen el deber de aplicar las normas legales del Estado tomando en cuenta la cultura de las comunidades nativas, es decir, con pertinencia cultural.

De esa manera se puede cumplir verdaderamente con todas las normas que hemos visto hasta aquí, por lo que los comuneros nativos deben recordar y exigir a las autoridades el cumplimiento de su deber de aplicar las normas especiales y la costumbre nativa.

Esa interpretación intercultural de las autoridades es la que hace realidad el reconocimiento de la identidad cultural, la autonomía organizativa, económica y administrativa de las comunidades nativas, así como su propio derecho consuetudinario y su función jurisdiccional.

2.2 El Estado peruano y las comunidades nativas



Debemos iniciar este acápite con LA CONSTITUCIÓN, que es la principal norma del Estado peruano y la que reconoce derechos a los comuneros nativos.

La Constitución establece en el artículo 51° que por debajo de ella están las leyes, y en esas leyes también se reconoce derechos a los comuneros y comunidades nativas.

La Constitución establece que el Estado peruano es democrático, social, independiente e indivisible.

Características del Estado peruano

Democrático

Social

Independiente

Indivisible

Democrático porque aspira a que las normas y los órganos del Estado se formen con la participación de todos los peruanos incluidos los comuneros nativos.

Independiente porque no admite intervención alguna de ningún otro poder interno o externo para existir.

Indivisible porque no se puede dividir en partes, ni crear gobiernos paralelos al Estado.

Social porque vela que todas las personas vivan de manera solidaria y debe intentar que se logre la satisfacción de las necesidades básicas de todos los peruanos.



Finalidad principal del Estado peruano

La principal finalidad del Estado peruano es la **defensa de la persona y el respeto a su dignidad. Así lo dice el artículo 1º de la Constitución.**

Entonces todas las personas que trabajan en el Estado (como por ejemplo jueces, fiscales, policías, defensores) tienen el deber de cumplir con esa norma en beneficio de todos los peruanos, incluidos los comuneros nativos.

Finalidad principal del Estado peruano

Garantizar que los derechos de las personas sean protegidos, como por ejemplo, la vida, la integridad física, la salud, la tierra comunal, la libertad.

Las personas que trabajan en el Estado tienen que buscar el bienestar de los peruanos, sean o no comuneros nativos.

Todos los derechos de los comuneros nativos son de primera importancia para el Estado peruano.

El respeto de la dignidad de las personas incluye el respeto de sus identidad cultural, en lo que se refiere a su forma de vestir, a su lengua, a su justicia propia, a sus costumbres y creencias.



2.3 El sistema de justicia del Estado peruano ante las comunidades nativas



65

Funciones del Estado peruano:

El Estado peruano cumple tres funciones principales

La labor administrativa que consiste en decidir y ejecutar todas las políticas de Gobierno. La realiza tanto el Poder Ejecutivo como también los Gobiernos Regionales y las Municipales.

La labor legislativa, que consiste en emitir las principales normas del Estado que son las leyes. Está a cargo principalmente del Congreso de la República.

La labor judicial, que consiste principalmente en resolver conflictos. Está a cargo del Poder Judicial, además de otras instituciones jurisdiccionales, y de los órganos que apoyan en la investigación, denuncia y defensa de casos.



Funcionarios del Estado peruano:

66

Deber, Poder y Limitaciones

Los funcionarios son personas que trabajan para el Estado peruano y que tienen que cumplir con el deber de servir a los peruanos, incluidos los comuneros nativos.

Todos los funcionarios tienen una cuota de poder.

El artículo 45° de la Constitución establece que las personas que ejercen el poder del Estado lo hacen con las limitaciones y responsabilidades que la Constitución y las leyes establecen, de manera que no abusen del poder. Este mandato incluye a todas las autoridades del sistema de Justicia.

En consecuencia, también los funcionarios del sistema de justicia tienen responsabilidades que cumplir ante las autoridades nativas y sus integrantes, y las llevan a cabo con una serie de límites para que no abusen de su poder.

Policia Nacional del Perú



Deberes de la Policía Nacional del Perú

La finalidad y funciones de la Policía Nacional se regulan en el artículo 166 de la Constitución.

La Policía tiene el deber de mantener y restablecer el orden interno, cuidando que todos cumplan la ley y protegiendo la propiedad del Estado y de las personas, incluyendo por tanto el territorio de las comunidades nativas.

La Policía tiene el deber de proteger y ayudar a todas las personas y a las comunidades, pero además, debe prevenir, investigar y combatir la delincuencia.

67

Ministerio Público

Deberes del Ministerio Público

Al Ministerio Público se le también Fiscalía y sus funciones se regulan en el artículo 159° de la Constitución.

A los Fiscales les corresponde velar por la legalidad y la defensa de los intereses públicos, lo cual supone conducir desde el inicio la investigación en casos de delitos y faltas.

También hay fiscales que se encargan de ver casos que no tienen que ver con delitos, como por ejemplo, los temas de familia. En esos casos, su función es emitir opinión de cómo debe resolver el juez.



Poder Judicial



El Poder Judicial es uno de los tres poderes del Estado junto con el Poder Ejecutivo (el Gobierno) y el Poder Legislativo (el Congreso). El Poder Judicial se encarga de resolver los conflictos a pedido de una persona o del Ministerio Público. La Constitución regula su función a partir del artículo 138° de la Constitución Política.

Deberes del Poder Judicial

Los conflictos pueden surgir a partir de delitos a los que se aplica la normal penal, pero también pueden tener que ver con temas de familia (como los casos de alimentos o el reconocimiento de hijos), con temas civiles (como la propiedad, los contratos) o con otros asuntos en los que dos o más personas no se ponen de acuerdo y necesitan de alguien que resuelva el problema.

En el Poder Judicial hay jueces de paz, jueces de paz letrados, jueces especializados (civiles, penales, laborales, constitucionales y otros), jueces mixtos (se encargan de varios temas), jueces superiores (el máximo grado en un distrito judicial) y jueces supremos (el máximo grado en el Perú).

68

Justicia de Paz

Jueces de paz

El juez o jueza de paz integra el Poder Judicial, pero para ello no necesita ser abogado o abogada.

El juez de paz concilia y resuelve los conflictos de acuerdo con la costumbre de la localidad donde ha surgido el problema.

Si el juez de paz es comunero nativo concilia y resuelve según la costumbre del pueblo indígena al que pertenecen las personas o grupos en conflicto.



Juez Constitucional

Juez y procesos constitucionales

El Juez Constitucional integra el Poder Judicial. Es un juez especializado en proteger todos los derechos establecidos en la Constitución y los tratados internacionales sobre derechos humanos, como el Convenio N° 169.

El Juez constitucional se encarga de proteger todos los derechos a través de procesos especiales como el amparo y el hábeas corpus.

En los lugares en donde no hay un juez constitucional, sus funciones las cumple el Juez Civil.

El Tribunal Constitucional

69

Funciones del Tribunal Constitucional

Es un organismo compuesto de siete jueces constitucionales que resuelve, en última instancia, todos los conflictos surgidos a raíz de la violación de algún derecho constitucional o humano. Es una institución independiente del Poder Judicial.

Trabaja revisando las decisiones que toman los jueces constitucionales del Poder Judicial en los procesos de amparo y de hábeas corpus.

La ley señala que cinco mil personas mayores de 18 años, asesoradas por un abogado, le pueden pedir al Tribunal Constitucional que deje sin efecto una ley que viola la Constitución del Perú. Por ejemplo, una ley que afecta algún derecho de las comunidades nativas o su territorio.

Defensa Pública



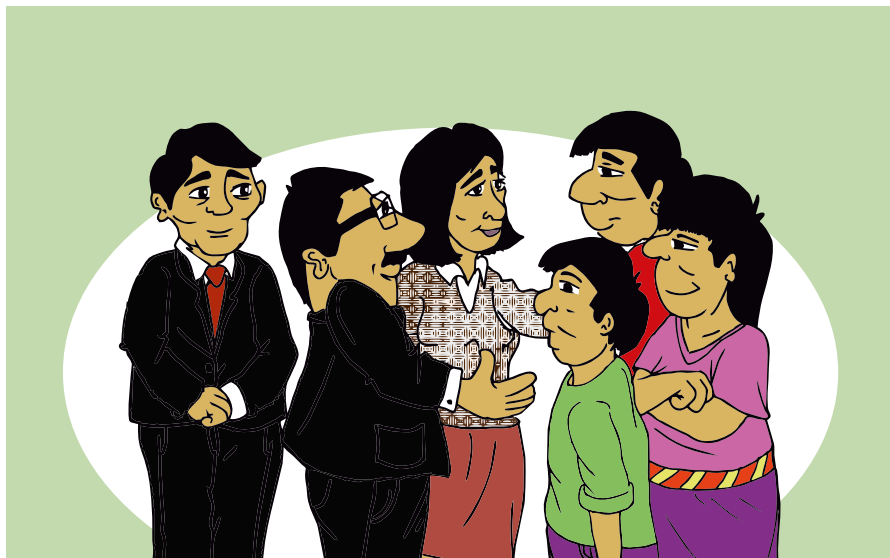
La Defensa Pública es parte del Ministerio de Justicia y Derechos Humanos que integra el Poder Ejecutivo. Tiene el deber de asegurar el derecho de defensa de las personas en los procesos judiciales.

Defensores Públicos

La Defensa Pública brinda asistencia y asesoría en materia penal, de familia, civil y laboral, y defiende a aquellos que han sido víctimas de la vulneración de sus derechos.

La Defensa Pública ha programado contar con defensores públicos especializados en temas referidos a comunidades nativas.

2.4 Deberes de las autoridades del sistema de justicia ante los comuneros y comunidades nativas



71

Deber de identificación de las autoridades

Todas las autoridades formales del Estado peruano tienen el deber de identificarse, mostrando el carnet o tarjeta que le proporciona el Estado, con su nombre y cargo, si se lo solicita un comunero nativo o cualquier ciudadano, ya sea en la oficina del funcionario o fuera de ella.

Deber de coordinación

Todas las autoridades del Estado deben coordinar con las autoridades de las comunidades nativas para determinar quién es el competente para resolver un caso, para colaborar unas con otras y para garantizar los derechos de los comuneros nativos.

Deber de orientación

Todas las autoridades tienen el deber de orientar al comunero nativo y a la comunidad nativa para el mejor conocimiento y defensa de sus derechos, dentro o fuera de un procedimiento. Las autoridades deben cumplir su deber de orientación sin dejar de cumplir además con sus respectivas funciones de proteger, acusar, defender o juzgar.

Deber de aplicación del derecho intercultural

Todas las autoridades están obligadas a aplicar los Tratado y Declaraciones Internacionales sobre Pueblos Indígenas, la Constitución y las leyes del Estado de manera que se respeten los derechos de las comunidades nativas y sus integrantes, buscando armonía entre el Derecho del Estado y el Derecho Comunal Indígenas o costumbre.

Deber de actuación inmediata e información

Todas las autoridades tienen el deber de actuar inmediatamente para cumplir sus deberes antes los comuneros nativos, y también tienen el deber de informar al comunero nativo o a la comunidad nativa, el tiempo que se van a demorar en realizar una acción y cumplir con ese plazo.

Protocolos o guías de actuación

El Poder Judicial tiene protocolos o instructivos de actuación y coordinación que debe aplicar en todos los casos que involucran a comuneros nativos. El Poder Judicial y la Defensa Pública tienen un protocolo de atención y orientación que deben aplicar cuando se trata de atender a comuneros nativos.

2.5 Queja contra autoridades que no cumplen con sus deberes o que abusan de su autoridad



Cuando alguna autoridad del Estado (juez, fiscal, defensor público, o policía) no cumple con sus deberes es posible recurrir a otra de autoridad encargada de la disciplina y el control para que corrija su actuación y, de ser el caso, le aplique las sanciones respectivas.

73

¿En qué tipo de casos?

Algunos casos que se consideran incumplimiento de deberes son los siguientes:

- Maltrato de la autoridad del Estado contra el comunero nativo o su autoridad comunal.
- Demora excesiva en la atención de un caso.
- Falta de respeto a la identidad cultural del comunero nativo o su autoridad: por ejemplo, cuestionando su vestimenta, lengua, costumbres o creencias.
- Corrupción de la autoridad del Estado.

¿Qué autoridad se encarga de la disciplina y el control de las demás autoridades?

- En el caso de los jueces: la ODECMA (Oficina Desconcentrada del Control de la Magistratura).
- En el caso de los Fiscales: la Oficina Desconcentrada de Control Interno del Ministerio Público.
- En el caso de la Policía: la Oficina de Inspectoría de la Policía.
- En el caso de los Defensores Públicos: la Jefatura de la Defensa Pública.

¿Cuáles son las consecuencias de realizar la queja?

74

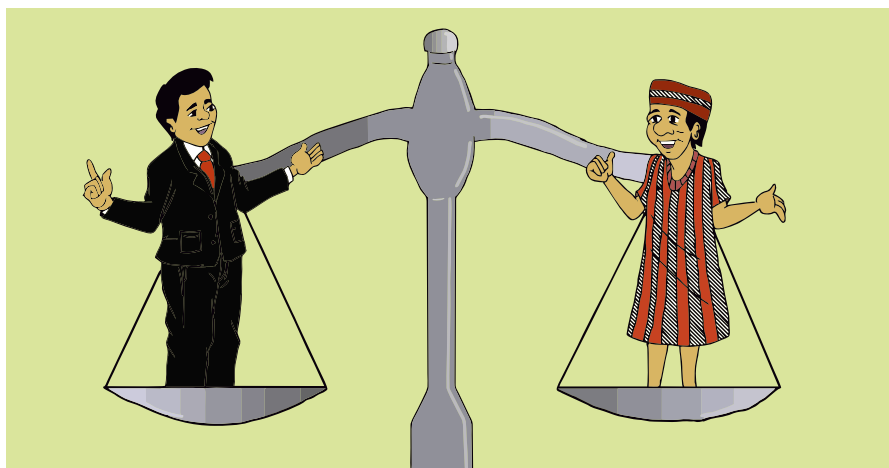
- Se investigará si la queja tiene fundamentos.
- Se corregirá el incumplimiento o abuso que venía cometiendo la autoridad.
- Se sancionará a la autoridad que no ha cumplido con su deber. Según el caso se le pueden aplicar multas o suspensiones de su trabajo, u otra sanción que establezca la Ley.

CAPÍTULO 3

Deberes y derechos de los comuneros y de las comunidades nativas

75

En este capítulo se precisan los deberes del Estado ante las comunidades nativas, luego se desarrollan los derechos individuales y colectivos de los que gozan y finalmente los deberes de los comuneros y de las comunidades en tanto ciudadanos peruanos.



3.1 Deberes del Estado ante los comuneros nativos y las comunidades nativas

El Estado peruano por tener como fin máximo la defensa de la persona y el respeto de su dignidad ha asumido los siguientes compromisos:

Proteger a las comunidades nativas y reconocer sus costumbres y autoridades.

Respetar los derechos individuales y colectivos de las personas indígenas, incorporados en tratados internacionales como el Convenio N° 169, suscrito por el Perú.



Los juzgados y tribunales del Poder Judicial deben controlar que se cumpla con todos los documentos internacionales que protegen los derechos de las comunidades nativas.

También hay otros órganos de carácter internacional que velan por su cumplimiento:

- Los órganos de supervisión y control de convenios de la OIT.
- La Comisión y la Corte Interamericana de Derechos Humanos.
- Comités de Derechos Humanos de las Naciones Unidas.

Plantear un pedido ante estos órganos internacionales no es imposible. Se requiere que la comunidad nativa se organice y cuente con la asesoría de un abogado para conseguir la protección de sus derechos a nivel internacional, si no se consigue dentro del Perú.

3.2 Derechos de los comuneros



78

El comunero nativo tiene los mismos derechos que tiene todo ciudadano peruano, como por ejemplo:



El comunero nativo es igual a todos los peruanos.

Todo comunero nativo tiene los derechos que le corresponden como peruano en igualdad de condiciones que los demás ciudadanos...

Pero el comunero nativo tiene, además, algunos derechos especiales:

- Derecho a autoidentificarse como comunero nativo o indígena.
- Derecho a su identidad cultural.
- Derecho a desarrollar sus costumbres.
- Derecho a usar su propia vestimenta.
- Derecho a hablar en su propio idioma.
- Derecho a expresar y practicar sus creencias.
- Derecho a la educación, salud, empleo, seguridad social, como todos los peruanos, pero respetando su cultura de origen.

Todos estos derechos del comunero nativo tienen que ser respetados por el Estado, de acuerdo con su propia cultura.

79

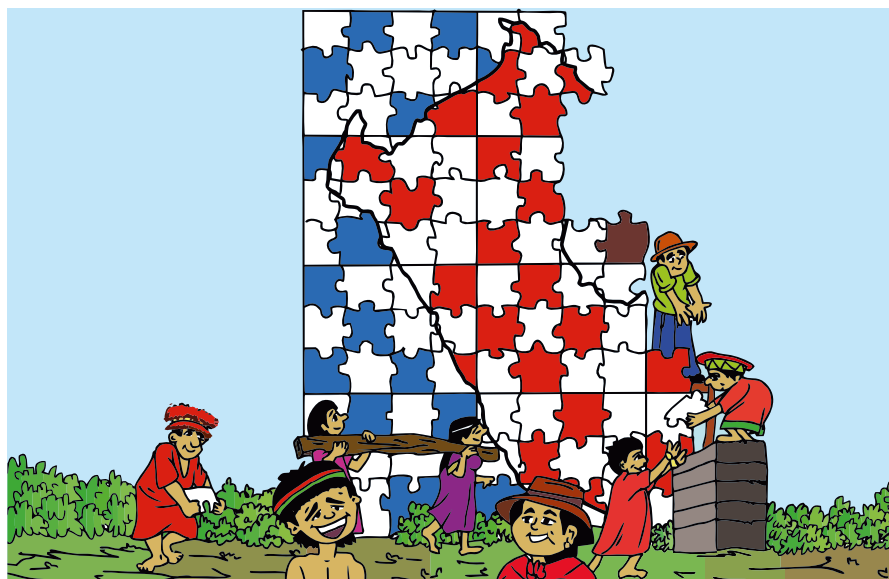
Por ello es que el comunero nativo tiene derecho a una atención especial de parte de las autoridades que facilite sus trámites y si el comunero nativo es investigado por un supuesto delito tiene:

- Derecho de autoidentificarse como comunero nativo o indígena.
- Derecho de tener información sobre qué se le investiga.
- Derecho a tener información sobre cómo puede defenderse.
- Derecho a un abogado.
- Derecho a que su comunidad y familia estén informados de que él tiene un problema.
- A que la Policía, la Fiscalía y el Poder Judicial respeten su decisión de expresarse en su propia lengua.

Tratándose de mujeres nativas, además de tener todos los derechos que se han mencionado anteriormente, tienen en especial los siguientes derechos:

- Derecho a ser respetada dentro y fuera de su comunidad.
- Derecho a acceder a cargos en la organización comunal.

Derecho a no ser discriminado de ninguna manera



La verdadera igualdad entre un comunero nativo con otro peruano no solamente se logra mediante el respeto a la diferencia porque el comunero pertenece a una etnia, raza o pueblo indígena distinto a otro peruano, sino también teniendo en cuenta y respetando su idioma, sus creencias religiosas, su origen y su organización social y económica.

Derecho a la autoidentificación



Toda persona que se considera indígena, nativa, comunera nativa u otro vocablo similar tiene derecho a **autoidentificarse** como tal.

81

Este derecho se puede usar, incluso, cuando la persona ya no resida dentro de una comunidad nativa.

Autoidentificarse como indígena o comunero nativo es muy importante para que quienes no son indígenas o comuneros nativos lo respeten como tal.

Derecho de atención del comunero nativo

Toda persona que trabaja en el Estado tiene el deber de atender y respetar a las personas que integran comunidades nativas.

Cada vez que un juez, un fiscal, un policía, un defensor o cualquier autoridad del Estado vean un caso de un comunero deben:



- Atenderlo rápidamente .
- Hacer que las cosas no sean complicadas para el comunero que está haciendo un trámite en el Estado.

Derechos de la mujer comunera nativa

Por la discriminación que ha sufrido la mujer en todo el Perú, es necesario reafirmar que toda mujer comunera nativa tiene:

- Derecho a ser respetada dentro y fuera de su comunidad.



- Derecho a ser respetada por las autoridades del Estado.
- Derecho a ejercer cargos dentro de su comunidad de acuerdo con la costumbre, como a ejercer cargos dentro del Estado.
- Derecho a la protección de la Ley en igualdad con el hombre.

Derechos sociales y económicos



Cuando un ciudadano peruano escucha la frase “derechos sociales y económicos” debe saber que se hace referencia a los derechos a la educación, salud, vivienda, trabajo, medioambiente sano, etc.

Todo comunero nativo tiene esos derechos y puede reclamar que el Estado los respete y apoye.

Además, son un conjunto de derechos indispensables para combatir la pobreza y las diferencias económicas entre la población.

Derecho a la educación con pleno respeto de su cultura

Todo comunero nativo tiene derecho a que cuando se le brinde instrucción o educación por parte del Estado, o de otras personas, se respete su cultura:

- Usando su lengua materna.
- Utilizando ejemplos de la realidad de las comunidades.
- Entendiendo y respetando las costumbres de su comunidad.
- Ofreciendo información que considere las oportunidades propias de su entorno..



Por ello es que si bien es cierto los niños y niñas de las comunidades nativas tienen el mismo derecho a la educación que otros niños y niñas peruanos, los programas educativos deben tener presente que tienen sus propios idiomas, historias, conocimientos, valores y aspiraciones.

Además, las comunidades nativas pueden llegar a acuerdos con instituciones que brindan educación superior como institutos y universidades, para recibir educación con respeto a la cultura.

**EN TAL SENTIDO
EL ESTADO
DEBE BRINDAR
EDUCACIÓN CON
PERTINENCIA
CULTURAL**

Lo que quiere decir que el Estado debe llevar educación a las personas nativas en cualquier lugar en que se encuentren, pero sus programas deben adecuarse a su idioma y entorno cultural; debe ser impartida por docentes bilingües y conocedores de esa cultura y debe ajustarse a pautas no discriminatorias y ajenas de todo prejuicio racial o de cualquier otra naturaleza.

La salud, así como la educación, debe ser diferenciada para los comuneros nativos

85

Las personas que se auto identifican como indígena, nativo, comunero nativo o con otro vocablo similar tienen derecho a recibir educación formal en su idioma y adecuada a sus costumbres y tradiciones. Igualmente la utilización de medicina natural y tradicional debe estarles garantizada junto con el acceso a la salud en general.



Derecho al empleo y a la seguridad social

El Estado debe diseñar políticas de empleo para personas pertenecientes a comunidades nativas conforme a su situación y entorno. En tal sentido:

- Los contratos deben ser respetuosos con su dignidad.
- Los contratos deben garantizar el respeto de todos sus derechos laborales.
- Se deben realizar inspecciones laborales para combatir cualquier tipo de explotación en el trabajo. (Todo comunero nativo puede acudir a la autoridad del Ministerio de Trabajo para pedir una inspección).
- El Estado debe promover políticas y planes de profesionalización y vocación y fomentar e impulsar la artesanía, la industria comunitaria y demás actividades conexas que aprovechen las oportunidades naturales de su entorno.



Junto a ello, debe también garantizarse seguridad social y salud.

Derecho a la participación política



Todo comunero tiene derecho a la participación política. En ese sentido, goza de los siguientes derechos:

- Derecho a votar.
- Derecho a participar en la dirección de asuntos públicos por medio de representantes libremente elegidos.
- Derecho a ser elegido en condiciones de igualdad.
- Derecho a tener acceso a las funciones públicas en condiciones de igualdad.

Además, Toda lista de candidatos a elecciones municipales o elecciones regionales debe tener un mínimo de 15% de comuneros nativos, para poder inscribirse en las respectivas elecciones. Así lo establecen la Ley de Elecciones Municipales N° 26884 y la Ley de Elecciones Regionales N° 27683, protegiendo así los derechos de participación individual de cada comunero nativo, pero también de la comunidad como colectivo.

3.3 Derechos de las comunidades nativas



El artículo 89° de la Constitución reconoce que las comunidades nativas tienen existencia y personería legal, es decir que tienen sus propios derechos, distintos a los derechos de cada comunero nativo y comunera nativa que la integra. Entre estos derechos pueden mencionarse el derecho a identificarse como comunidad nativa, el derecho a la vida y el derecho al honor.

Para reclamar o gestionar sus derechos ante el Estado cada comunidad nativa tiene un representante que es elegido según sus costumbres y el derecho propio.

Derechos de la comunidad nativa como grupo

El **derecho a la autodeterminación** les permite a las comunidades nativas elegir libremente su propio camino de desarrollo económico, social y cultural. También tienen derecho a que el Estado impulse su desarrollo teniendo en cuenta las costumbres y objetivos de la comunidad nativa, lo que va directamente relacionado con el derecho a participar en los Consejos Regionales.

Para ello resulta de vital importancia el respeto al **derecho a la consulta previa e informada** de las comunidades nativas, de manera que cualquier actuación gubernamental o privada que las afecte deba ser necesariamente discutida con ellas.

Las comunidades nativas **tienen el derecho al control de su territorio**, y el Estado tiene el deber de respetarlo porque constituye un elemento esencial de la vida comunal. En tal sentido está prohibido que las comunidades nativas sean desplazadas de su territorio, y además, tienen derecho a administrar los recursos de flora y fauna ubicados en él, protegiéndolos, así como el derecho a beneficiarse de las actividades que la comunidad nativa haya autorizado que se realicen en él.

Derecho a la propia jurisdicción

Todos los comuneros nativos, comuneras nativas y comunidades nativas tienen derecho a solicitar al Estado que intervenga y juzgue en conflictos ajenos a su derecho propio o con personas que no pertenecen a su comunidad. Sin embargo, deben acudir a su propio sistema de justicia cuando se trata de un conflicto que normalmente se resuelve según la costumbre y el derecho de la comunidad nativa.

Es un deber de todo comunero nativo y de toda comunidad nativa respetar su propia jurisdicción reconocida por el artículo 149° de la Constitución, y reconocida por todas las autoridades del Estado.

Las **autoridades de las comunidades nativas** tienen respaldo en el artículo 149° de la Constitución para ejercer sus **funciones jurisdiccionales y resolver los conflictos de acuerdo con su Derecho Comunal**. Asimismo las comunidades nativas y sus integrantes tienen derecho a que se ponga en práctica la **Justicia Intercultural** que es aquella que aplican los funcionarios estatales pero considerando la cultura y normas de las comunidades nativas.

EL RECONOCIMIENTO DE LA CONSTITUCIÓN

La Constitución del Perú, en el artículo 89°, reconoce que las comunidades nativas son personas jurídicas con existencia legal. Eso significa que la comunidad nativa tiene derechos y que la ley los reconoce.

DERECHO A LA AUTOIDENTIFICACIÓN

La comunidad nativa es libre de reconocerse a sí misma como una comunidad nativa. Es el derecho a la identidad de la comunidad.

DERECHO A VIDA EN COMUNIDAD

No solo el indígena o el comunero tienen vida. También tiene vida la comunidad y es un deber del Estado protegerla, respetando sus costumbres, sus autoridades, su territorio y sus decisiones. Por ello es que la comunidad nativa tiene derecho a vivir en libertad, paz y seguridad como pueblos distintos y a no ser sometidos a exterminio o genocidio o a actos de violencia y a traslados forzosos, derecho a la integridad como pueblos distintos, identidad étnica y cultura propias, de manera que se prohíbe toda propaganda que incite a la discriminación y al odio racial.

DERECHO AL HONOR

La comunidad nativa, así como todos sus integrantes comuneros nativos, tiene derecho al honor, de manera que nadie puede ofenderla directamente o mediante publicaciones periodísticas. La comunidad nativa tiene derecho a pedir ante el Poder Judicial que se detenga la ofensa y una indemnización por el daño causado. Este derecho ha sido reconocido por el Tribunal Constitucional en la sentencia N° 04611-2007-PA/TC.

DERECHO A LA PROTECCIÓN DE LA COSTUMBRE Y TRADICIONES CULTURALES

El Estado debe proteger y garantizar que las comunidades nativas puedan mantener y conservar sus costumbres y tradiciones pasadas, presentes y futuras, como sus lugares arqueológicos, objetos, diseños, ceremonias, música y artes visuales y literarias. Tiene derecho a restitución y reparación en caso de que esas manifestaciones culturales les hayan sido inculcadas sin su consentimiento. En caso de que objetos y bienes de esa naturaleza haya salido del país sin su consentimiento, los pueblos indígenas tienen derecho a mecanismos eficaces para exigir su regreso al país (repatriación).

Además, también cuentan con otros derechos muy importantes:

Derecho a la libre determinación

Las comunidades nativas tienen derecho a la autodeterminación. Sin embargo, autodeterminación no quiere decir que las comunidades nativas puedan excluirse del Estado peruano, pues son comunidades nativas peruanas y los comuneros nativos que las integran son peruanos.

En virtud del derecho a la autodeterminación las comunidades nativas:

Persiguen libremente su desarrollo económico, social y cultural.

Tienen derecho a la autonomía y al autogobierno en las cuestiones relacionadas con sus asuntos internos y locales, incluidas todas las que se refieren a cómo administrar su territorio.

Permite asimismo que las comunidades nativas tengan su propio Derecho, basado en sus costumbres.

93

Derecho a organizarse

En virtud del cual las comunidades nativas pueden:

Organizarse sin interferencias de ninguna autoridad del Estado o de cualquier persona.

Decidir cómo organizar el trabajo comunal.

Decidir cómo usa y dispone de sus tierras.

Derecho a que se impulse su desarrollo respetando su cosmovisión

El Estado debe impulsar medidas y proyectos de desarrollo a favor de las comunidades nativas teniendo en cuenta su visión de la vida, sus prácticas y costumbres y su forma de entender la naturaleza y su entorno, de manera que no haya un impacto negativo en el medioambiente, ni en la forma en que esas comunidades se desenvuelven.

Derecho a participar en los consejos regionales

La comunidad nativa tiene derecho a estar representada dentro del consejo del gobierno regional y en los consejos municipales.

De acuerdo a las leyes de elecciones regionales y municipales, las listas de candidatos al consejo regional y municipal deben considerar un 15% de representantes de las comunidades nativas. .

94

Derecho a la consulta previa e informada

Es uno de los principales derechos que tienen las comunidades nativas como colectividad, ya que obliga al Estado a que:

Cualquier actuación gubernamental o privada que se realice en territorios indígenas y que afecte a sus comunidades, deba necesariamente ser consultada de manera previa e informada con sus autoridades tradicionales.

Esas consultas deben ser previas a que se apruebe una norma, un proyecto de desarrollo o cualquier otra actividad que implique una afectación a los pueblos indígenas.

Por ejemplo: una carretera, una represa hidroeléctrica, proyectos de explotación de recursos naturales o actos de explotación del comercio que involucren territorios y comunidades nativas.

Por todo ello es que las autoridades comunales, las comunidades nativas y todo comunero nativo deben prestar especial atención cuando una autoridad o cualquier persona quiera realizar algún acto, negocio, inversión o proyecto que pueda afectar a las comunidades nativas, pues ellos deben consultar previamente con ellas, garantizando que todos los comuneros nativos puedan enterarse de qué se trata la consulta y puedan emitir libremente su opinión.



Derecho al control de su territorio

Toda comunidad nativa tiene derecho a la propiedad territorial y al control sobre su territorio. La comunidad puede administrar su propiedad territorial libremente. Toda decisión sobre la propiedad comunal debe ser tomada por la comunidad según sus costumbres.

El territorio comunitario incluye también otras zonas aledañas que se conocen como el "hábitat útil" que hayan utilizado históricamente para obtener productos y realizar actividades propias para su alimentación y manutención como la caza y la pesca.

La comunidad nativa tiene derecho a controlar el paso por el territorio comunal y las actividades que se pueden realizar dentro de ese territorio.

Estos derechos han sido reconocidos por el Tribunal Constitucional en la sentencia N° 1126-2011-HC-TC.

Obligación del Estado ante el territorio de las comunidades nativas. Relación entre territorio y el derecho a la vida

El Estado tiene el deber de actuar considerando que:

- El territorio indígena está estrechamente vinculado con la vida de las personas y las comunidades nativas y prácticamente, territorio y vida, hacen parte de una misma cosa.
- La Corte Interamericana de Derechos Humanos ha sostenido que una violación al territorio ancestral indígena puede implicar una violación al derecho a la vida de los miembros de una comunidad nativa, porque en esos territorios no sólo viven, sino que desarrollan sus rituales, prácticas y creencias y se desenvuelven como grupo que depende directamente de la tierra y de sus recursos para su supervivencia.
- El Estado debe reconocer el derecho a ese territorio colectivo como derecho a la propiedad por medio de la posesión ancestral, aun cuando no tengan un título legal o formal registrado que así lo indique.

Prohibición de desplazamiento de territorio

Debido a ese vínculo especial con la tierra, no están permitidos los desplazamientos de la población indígena a otros territorios salvo que ello sea por razones de necesidad inminente; siempre procurando su reinstalación cuando las condiciones de seguridad lo permitan.

Sin embargo, en casos excepcionales y de estricta necesidad, los países que han firmado el Convenio 169 OIT decidieron, sin mucho fundamento, autorizar el desplazamiento:

“Cuando excepcionalmente el traslado y la reubicación de esos pueblos se consideren necesarios, sólo deberán efectuarse con su consentimiento, dado libremente y con pleno conocimiento de causa. Cuando no pueda obtenerse su consentimiento, el traslado y la reubicación sólo deberá tener lugar al término de procedimientos adecuados establecidos por la legislación nacional, incluidas encuestas públicas, cuando haya lugar, en que los pueblos interesados tengan la posibilidad de estar efectivamente representados”.

Derecho sobre los recursos naturales

La comunidad nativa tiene derecho a administrar la naturaleza que está en su territorio: los bosques, el agua, los cultivos. Nadie puede utilizar esos recursos sin autorización de la comunidad. Nadie, ni siquiera la propia comunidad, puede contaminar esos recursos naturales.

Relación entre el territorio y los recursos naturales

Directamente relacionados con el territorio indígena, los recursos naturales como el agua, los bosques, la biodiversidad en general y los productos minerales hacen parte de la tierra y están sujetos a la protección del Estado para que no sean explotados indiscriminadamente por personas o empresas ajenas a los pueblos indígenas, salvo que se realicen consultas previas e informadas.

En caso de que a partir de una consulta previa se decida explotar esos recursos, ello debe hacerse de manera sostenible y los pueblos indígenas deben participar de los beneficios de esa explotación.

Derecho a beneficiarse con la explotación que se lleva a cabo en sus territorios

La comunidad tiene derecho a obtener pago en dinero o beneficios para ella, por la explotación que el Estado o particulares realicen dentro de su territorio.

Esta explotación tiene que haber sido aprobada por la comunidad. El Tribunal Constitucional ha reconocido este derecho en la sentencia 22-2009-PI/TC.

Derecho a resolver sus propios conflictos

La comunidad nativa tiene derecho a resolver los conflictos internos de la comunidad según sus propias costumbres y con sus propias autoridades.

Las decisiones que tome la comunidad tienen que ser respetadas y apoyadas por las autoridades formales.

98

Derecho al desarrollo de la justicia indígena y la justicia intercultural

Cuando se producen conflictos entre miembros y comunidades indígenas el Estado debe permitir que sean resueltos entre ellos mismos conforme a sus prácticas y costumbres ancestrales (lo que se conoce como derecho indígena, jurisdicción indígena plena o derecho propio).

Pero cuando ello no es posible, son las autoridades estatales y judiciales formales las que deben resolver esos conflictos y lo deben hacer utilizando también como parte del derecho aplicable los usos y costumbres de esas comunidades nativas, para lo cual pueden utilizar peritajes culturales o antropológicos.

Las penas o sanciones que se impongan a personas nativas deben tener en cuenta también su contexto cultural.

3.4 Deberes del comunero nativo y de la comunidad nativa



Deber de denunciar y hacer respetar sus derechos

El comunero o nativo y la comunidad nativa tienen el deber de denunciar ante la Policía o ante la Fiscalía, las conductas que dañen a una persona y que no son sancionadas por la propia comunidad nativa. Asimismo tienen el deber de denunciar a las autoridades que cometan abusos violando las leyes del Estado.

Todos los comuneros nativos tienen el deber de cumplir y hacer que se cumpla la Constitución del Perú, defendiendo el ordenamiento jurídico del Perú y protegiendo los intereses nacionales, como lo manda el artículo 38° de la Constitución.

Todo comunero nativo y toda comunidad nativa tiene el deber de hacer respetar sus propios derechos y los de sus hermanos nativos, defendiéndolos ante las autoridades del Estado peruano o ante las instancias internacionales.

Deber de buscar información

El comunero o nativo y la comunidad nativa tienen el deber de buscar toda la información que necesite sobre el funcionamiento del Estado.

El comunero nativo y la comunidad nativa tienen el deber de buscar toda la información que necesite sobre sus deberes y derechos.

Para lograrlo puede acercarse a las autoridades del Poder Judicial, el Ministerio Público, la Defensa Pública, la Policía y otras, para solicitar que se les oriente sobre todos los datos que no estén claros.

Deber de respetar a las autoridades del Estado

El comunero o nativo y la comunidad nativa tienen el deber de respetar a todas las autoridades del Estado

El respeto significa escuchar las indicaciones de las autoridades y la búsqueda del diálogo con ellas.

Los comuneros nativos también deben exigir respeto de las autoridades estatales.

Deber de delimitación de funciones en casos especiales

En algunos casos las comunidades nativas reconocer dentro de sus territorios o autoridades del Estado, como por ejemplo, agentes municipales o tenientes gobernadores.

En esos casos, las comunidades nativas tienen el deber de definir claramente la distinción entre la competencia de dichas autoridades estatales y las autoridades indígenas.

Con ello se contribuye a mantener la fortaleza de la organización indígena y facilitar el trabajo del funcionario estatal.

ANEXOS

101

GLOSARIO DE TÉRMINOS

Es muy importante tener algunos términos claros, para todos poder saber a qué nos referimos cuando los mencionamos.

Constitución Política del Perú:

Es la norma con mayor rango del Estado peruano y que reconoce los principales derechos de las comunidades nativas.

Discriminación:

102

Son actos o conductas de personas, grupos de personas o de la sociedad en general que humillan, afectan, perjudican, discriminan o excluyen a otras personas porque son de una etnia, religión, sexo, color u otra característica que se estima diferente.

Derecho Intercultural:

El Estado debe aplicarlo cuando el conflicto involucra a comuneros nativos usando normas del derecho formal y la costumbre indígena, para resolver la situación de manera más justa y comprensible para las personas nativas.

Áreas del Derecho

Derecho Civil: Se refiere a derechos como el derecho a que me paguen una deuda, el derecho a que me indemnicen por un daño o el derecho a tener una propiedad.

Derecho de Familia: Se refiere a los derechos y obligaciones entre familiares, como la obligación de mantener a los hijos, las relaciones entre la pareja o el reconocimiento de las niñas y los niños.

Derecho Administrativo: Se refiere a todos los trámites que se hacen en oficinas del Estado que sean distintos a un proceso judicial ante el Poder Judicial.

Áreas del Derecho

Derecho Laboral: Se refiere a relaciones de trabajo en donde existe un contrato escrito o verbal entre una persona que trabaja y otra que le paga por un trabajo.

Derecho Penal: Se refiere a delitos y faltas (ver en este glosario Delitos y faltas).

Derecho Constitucional: Se refiere a los derechos más importantes que tiene todo ser humano y que la Constitución del Perú protege como la vida, la libertad o el honor.

Derecho Penal: Se refiere a delitos y faltas (ver en este glosario Delitos y faltas).

Derecho Penal

Delito: Es una acción que el Estado considera que causa un daño grave y por eso el Estado trata de evitarlo, pero si sucede, los jueces penales lo sancionan hasta con pena de prisión por determinado número de años.

Falta: Es una acción igual a la de un delito que produce daño menor. El Estado también la sanciona pero de manera menos dura que al delito.

Denuncia: Es el medio por el cual se denuncia un delito o una falta para que se investigue, se condene al culpable y se repare las consecuencias del daño. Se puede interponer de forma oral o por escrito directamente ante la Policía o la Fiscalía, que es la que investigará los hechos.

Denuncia penal

Denunciante: Es la persona que pone la denuncia de un delito o falta. Puede ser la misma persona afectada por el delito o cualquier otra persona. Es por ello que se dice que toda persona que conoce de la comisión de un delito está obligada a denunciarlo ante las autoridades.

Denunciado: Es la persona que supuestamente cometió el delito. Se le conoce también como persona acusada, imputado o inculpado cuando ya el caso ha pasado a ser investigado por la Fiscalía.

Demanda



Demanda: Es un documento escrito que se presenta ante el Poder Judicial para pedir que se decida sobre un conflicto en casos que no son penales, en los que se trata de incumplimientos de contratos o de obligaciones o de daños. Se interpone ante juzgados civiles, constitucionales, laborales y otros no penales.

Demandante: Es la persona que interpone una demanda civil o de otro tema que no sea penal.

Demandado: Es la persona a la que en la demanda civil se le reclama por haber incumplido algún tipo de contrato o compromiso, o por haber producido algún daño con su actuación o con la omisión de cumplir alguna obligación

MODELOS DE DOCUMENTOS

107

MODELOS DE DOCUMENTOS

A continuación se presentan algunos modelos de documentos que pueden presentarse ante las autoridades para reclamar la protección de un derecho o presentar una demanda o denuncia.

Los dos primeros, Demanda de Hábeas Corpus (Modelo N° 1) y Solicitud de Garantías (Modelo N° 2) no requieren de asesoría o firma de abogado.

Los siguientes, a partir del Modelo N° 03, si requieren que un abogado los firme, de manera que esos modelos son solo referenciales, pues el abogado será quien los diseñe para cada caso concreto.

MODELO 1

DEMANDA DE HÁBEAS CORPUS

EXPEDIENTE: (dejar en blanco)

ESCRITO : 01

SUMILLA : Demanda de Hábeas Corpus.

SEÑOR JUEZ ESPECIALIZADO EN LO PENAL

JOSE ESPINURA DANTE con DNIcon dirección domiciliaria en, en representación de MAURICIO FELICES TAYAURI a Ud., respetuosamente, digo:

i. Nombre del demandado y su dirección domiciliaria

CORONEL DE LA POLICIA JUAN VELIT SORIAS, a quien se le deberá notificar en la dependencia policial ubicada en calle Doza N° 274 (persona que afecta el derecho a la libertad.

109

ii. Petitorio

Interpongo demanda de hábeas corpus por violación del derecho a la libertad de Mauricio Felices Tayauri quien fue detenido arbitrariamente por el demandado.

iii. Derecho constitucional violado.

Es el derecho previsto en el artículo 2 inciso 24, literal f de la Constitución Política del Perú.

Nadie puede ser detenido sino por mandamiento escrito y motivado del juez o por las autoridades policiales en caso de flagrante delito.

iv. Fundamentos de la demanda

1. El demandante actúa en representación del Señor Mauricio Felices Tayauri quien es mi amigo.

2. El afectado se encontraba en una reunión, cuando fue intervenido por la Policía y llevado a las instalaciones policiales por no tener su DNI a la mano, ya que lo extravió dos días antes.
3. La Policía alega que carecen de conexión a RENIEC y que por lo tanto no pueden liberar al afectado. Alegan que no está detenido que solo se está investigando pero hace una semana que Mauricio Felices no puede salir de las instalaciones policiales.
4. No existe orden judicial, ni flagrante delito que justifique la privación de la libertad de Mauricio Felices por lo que es necesario que el Poder Judicial actúe inmediatamente ordenando su libertad física.

v. Fundamentos de derecho.

Sustento la presente demanda en el artículo 2 inciso 24, literal f de la Constitución Política del Perú.

vi. Monto del petitorio

Debido a la naturaleza de la pretensión no es cuantificable en dinero.

vii. Vía procedimental

La vía especial prevista en el Código procesal constitucional.

viii. Medios probatorios

1. Copia del DNI del solicitante.
2. Copias antiguas de DNI del afectado.

ix. Anexos

- 1-A Copia del DNI del solicitante.
- 1-B Copias antiguas del DNI del afectado.

POR LO EXPUESTO:

A UD. pido admitir a trámite la presente demanda.

Ciudad 4 de Febrero de 2014

MODELO 2

SOLICITUD DE GARANTIAS PERSONALES

SEÑORES

Gobernación de.....

DATOS DEL SOLICITANTE

NOMBRES Y APELLIDOS

.....

NACIONALIDAD: Peruano

DOCUMENTO DE IDENTIDAD: (DNI)

DOMICILIO.....

Referencia para llegar al domicilio

EDAD.....

OCUPACION:.....

CENTRO DE TRABAJO:

DATOS DEL (O LOS) DENUNCIADO(S)

NOMBRE(S) Y APELLIDOS:

.....

DOMICILIO(S):

EDAD (ES) (Aproximadamente)

.....

CENTRO DE LABORES (De ser conocida):

.....

MOTIVO DE LA SOLICITUD DE GARANTIAS

El denunciado realiza continuas amenazas de muerte contra mis personas y lo he encontrado rondando mi casa de noche. En dos ocasiones me ha

golpeado sin ninguna razón, solo gritando que se va a vengar de mí. El denunciado dice que en el pasado yo le he quitado algo suyo, pero eso es totalmente falso y no recuerdo haber tenido ningún conflicto con el denunciado. Pero en todo caso el denunciado no tiene ningún derecho a causarme lesiones ni a amenazarme de muerte por lo que vengo a solicitar a la Gobernación me brinde garantías personales, pues temo por mi vida.

Solicito a la Gobernación actúe con las potestades que la ley le brinda y comunique a las autoridades competentes sobre estas graves amenazas para mi integridad física y para mi vida.

DECLARO BAJO JURAMENTO NO TENER PROCESO JUDICIAL, EN TRAMITE (CIVIL OPENAL) RELACIONADOS CON LA SOLICITUD DE GARANTIAS.

112

FIRMA DEL SOLICITANTE

Adjunta copia de DNI

Fecha.....

MODELO 3

DENUNCIA POR LESIONES

SEÑOR FISCAL PROVINCIAL DE TURNO

CAMILO JUAN ESTABLE CASTILLO identificado con DNI 012345678 señalando domicilio real en Av. Los Caifanes 311, Distrito de El Laureado, Departamento de Amazonas, y domicilio procesal en la Casilla 1713 a Ud., respetuosamente, digo:

Que, interpongo DENUNCIA POR LESIONES contra Armagedón Lostanau Paz, y solicito se inicie la investigación correspondiente para que a la brevedad su Fiscalía formalice denuncia penal ante el Poder Judicial contra el agresor, por los siguientes fundamentos:

1. HECHOS

- 1.1 El 24 de diciembre de 2013 me encontraba en una reunión familiar navideña en el Restaurante “Feria” sito en Av. Los Caifanes 313. En otra de la mesas se encontraba tomando licor el denunciado Armagedón Lostanau Paz.
- 1.2 Eran las 6:00 pm y cuando yo salí del baño el denunciado me empezó a insultar sin ninguna razón. Al mismo tiempo mi familia me indicó que le había faltado el respeto a mi madre y a mi hija.
- 1.3 Le reclame al denunciado por su actitud y le exigí que me pida disculpas, pero contrario a ello Armagedón Lostanau Paz rompió una botella llena de cerveza en mi cabeza, ante lo cual caí inmediatamente desmayado.
- 1.4 Mis familiares (esposa, hija, suegra y tías) me han relatado que mientras me encontraba yo en el suelo sin sentido, el denunciado me lanzó varias patadas en la cabeza y brazos, hasta que entre sus amigos y mi familia lo detuvieron.
- 1.5 Mi familia pudo avisar al Técnico de la Policía Jacinto Jaramillo que se encontraba cerca del restaurante. Él ya no encontró al denunciado, pero

con las declaraciones de los mozos del restaurant se pudo identificar al denunciado.

- 1.6 He sufrido lesiones graves en cabeza y cuerpo como lo acreditan los documentos médicos que adjunto a esta denuncia.

2. FUNDAMENTOS LEGALES

Artículo 121 del Código Penal y artículo 2° de la Ley 26682

3. MEDIOS PROBATORIOS

- 3.1 Declaración Testimonial de Roberto Esmiter Luján, mozo del restaurante “Feria” a quien se le deberá citar en Av. Los Caifanes 313, Distrito de El Laureado.
- 3.2 Declaración Testimonial de mi señora madre Yessica Castillo Zea.a quien se le deberá citar en Av. 3 de Enero, Distrito de El Laureado
- 3.3 Declaración Testimonial de mi hija Frida Estable Goncalves a quien se le deberá notificar en Av. Los Caifanes 313, Distrito de El Laureado.
- 3.4 Examen Médico N° 231-013-13 del 24 de Diciembre de 2013
- 3.5 Examen Médico N° 399-021-13 del 28 de Diciembre de 2013
- 3.6 Diagnóstico y recetas de los días 24 y 30 de Diciembre

POR TANTO:

Señor Fiscal solicito realizar la investigación dispuesta por Ley y denunciar ante el Poder Judicial a mi agresor.

ABOGADO

DENUNCIANTE

MODELO 4

Escrito: N° 01

**SUMILLA: SOLICITO MEDIDA CAUTELAR
DE PROTECCION INMEDIATA DE
VIOLENCIA FAMILIAR.**

SEÑOR JUEZ MIXTO

OLINDA ZENDA HERMOSA, identificada con el DNI N° 07877543, domiciliada en, a Ud. Respetuosamente digo:

I. PETITORIO:

Que recurro a su despacho, a fin de solicitar MEDIDA CAUTELAR DE PROTECCION INMEDIATA DE RETIRO DEL AGRESOR DE MI DOMICILIO, IMPEDIMENTO DE TODO TIPO DE ACOSO A LA RECURRENTE VICTIMA, contra el padre de mi menor hija Sr. ROGELIO PALACIOS KURT quien domicilia en por existir permanente violencia física y psicológica contra y mi hija, por los siguientes fundamentos:

II. HECHOS

1. El denunciado es mi conviviente entre Enero de 2009, precisamente desde que nació nuestra hija Karen. Desde el inicio de la relación de convivencia se portó de manera sumamente violenta conmigo e inclusive con su hija que era una pequeña de meses.
El consumo reiterado de alcohol del denunciado ha acentuado su carácter machista y abusivo, constantemente me insulta verbalmente con palabras soeces que me afectan gravemente.
- 2-. Después de varios años de maltratos y varias denuncias ante la Policía que no han generado ningún efecto, le he invitado que se retire de la casa, sin embargo el denunciado no tiene ninguna intención de retirarse y menos de cesar su violencia hacia mi persona, lo cual vulnera mi derecho humano a salvaguardar mi integridad física y emocional.
3. Luego de este pedido para que se retire el denunciado ha empezado a amenazarme con llevarse a mi hija y la situación se ha vuelto intolerable, por lo que vengo a solicitar ayuda de su Despacho.

4. A fin de terminar con todo tipo de violencia y siendo imposible la convivencia es que solicito que el agresor se retire o sea retirado por usted, y no se acerque a mi domicilio en aras de proteger mi derecho de bienestar integral y de mi menor hija, quien sufre ante el maltrato emocional directo del demandado y se le ordene se abstenga de ejercer todo tipo de violencia en mi agravio.

III. FUNDAMENTO DE DERECHO

El presente pedido se sustenta en la normatividad contenida en el Decreto Supremo N° 0006-97-JUS, Texto Único Ordenado N° 002-97-JUS, y sus modificatorias Ley N° 27306 y N° 27982.

IV. MEDIOS PROBATORIOS:

1. La partida de nacimiento mi menor hija
- 2.- Copia de la denuncia por Violencia Familiar
3. Copia de solicitud de garantías personales
4. Diagnósticos médicos de maltratos físicos y psicológicos.

116

VII. ANEXOS:

- 1.A. Copia de DNI.
- 1.B. La partida de nacimiento mi menor hija
- 1.C. Copia de la denuncia por Violencia Familiar
- 1.D. Copia de solicitud de garantías personales
- 1.E. Diagnósticos médicos de maltratos físicos y psicológicos.

POR TANTO:

Pido a usted proveer conforme a lo solicitado.

Ciudad, 1 de enero de 2014

ABOGADO

PETICIONANTE

MODELO 5

Escrito N° 01

Denuncia Penal por Homicidio

Señor Fiscal Provincial Penal

NESTOR LORA COLLA, identificado con DNI, con domicilio real en la Comunidad, a usted atentamente digo:

Que, al amparo de lo dispuesto en los artículos 1° y 11° del Decreto Legislativo N° 052, Ley Orgánica del Ministerio Público, interpongo denuncia por HOMICIDIO CALIFICADO, tipificado en el artículo 108° inciso 1° del Código Penal, contra quienes resulten responsables (particularmente debe investigarse a los comuneros de la Comunidad, ubicada en), en base a los siguientes fundamentos:

1. HECHOS

- 1.1 Mi hermano NITO LORA COLLA, desapareció el 30 de noviembre de 2012, luego de haber salido de su vivienda a las 3 pm, sito en Comunidad y la última vez que fue visto con vida fue en la Comunidad....., donde apareció muerto el 30 de Diciembre cuando iba a ser enterrada por diez comuneros de esa zona.
- 1.2 En el protocolo de necropsia se puede ver que ha sido sometido a torturas antes de ser asesinado, pero además que han desaparecido dos órganos, riñón y pulmón, lo que hace presumir un tráfico de órganos o en todo caso un ritual, pero que no es conocido en ninguna de las dos comunidades mencionadas.
- 1.3 No obstante ninguno de los familiares pudo presenciar la necropsia y luego de ella mi hermano ha sido enterrado por la propia policía, de manera totalmente irregular y con un argumento totalmente descabellado referido a la descomposición del cadáver. Por ello es que presumimos que el tema es más complicado todavía y pedimos que con su autoridad se realice una investigación ordenada.

- 1.4 Es cierto que en este caso ya ha intervenido la Policía e inclusive un Fiscal, como se demuestra con la documentación adjunta, pero el devenir de los hechos ha sido tan irregular que se amerita una nueva investigación y llegar a una conclusión sobre quien mato a mi hermano y qué relación tienen las autoridades con ello, al extremo de querer cubrir todos los hechos.

2. FUNDAMENTOS JURÍDICOS

La denuncia se fundamenta en el artículo 108 inciso 1 del Código Penal que establece que será reprimido con pena privativa de libertad no menor de 15 años el que mate a otro por lucro, como parece ser el caso.

3. ANEXOS

- 3.1 Copia de DNI
- 3.2 Copia de DNI del occiso
- 3.3 Copia de certificado de defunción
- 3.4 Copia de Certificado de Necropsia
- 3.5 Declaración de comuneros involucrados en el entierro de mi hermano

POR LO EXPUESTO:

Solicito se realice una investigación seria del caso

Ciudad, 1 de enero de 2014

ABOGADO

DENUNCIANTE

MODELO 6

Exp.

DEMANDA DE DIVORCIO POR CAUSAL DE ADULTERIO

SEÑOR JUEZ ESPECIALIZADO EN FAMILIA

CELIA VERA ANGULO, identificada con DNI N° 12345678, señalando domicilio real y procesal en, a Ud. respetuosamente digo:

I. PETITORIO:

Que, interpongo demanda de DIVORCIO POR CAUSAL DE ADULTERIO, contra mi cónyuge RUBEN ZALUPA VINILLO, con domicilio en SOLICITANDO se declare disuelto el vínculo matrimonial que nos une y así mismo, SOLICITO COMO PRETENSION ACCESORIA de conformidad con el Art. 483 del C.P.C lo siguiente:

- a) Se proceda a la liquidación de la sociedad de gananciales, para lo cual cumpla con informar al juzgado que durante nuestro matrimonio no hemos adquirido bien alguno.
- b) Se fije pensión de alimentos para mis tres hijos por un monto de S/. ,
- c) Se fije el régimen de tenencia de los hijos a favor de la demandante

II. FUNDAMENTOS DE HECHO DEL PETITORIO:

En esta parte de la demanda se explica al juez:

- 1. *En qué ha consistido el adulterio o engaño*
- 2. *Se explica cuáles son los gastos de los hijos que justifican la pensión que se pide.*
- 3. *Se explica porqué los hijos deben quedarse con la madre.*

III. FUNDAMENTACION JURIDICA DEL PETITORIO

Fundo mi demanda en lo dispuesto por el inciso 1 del artículo 333° del Código Civil, que establece el adulterio es causal de divorcio; artículo

348° del mismo cuerpo de leyes que establece que por el divorcio se disuelve el vínculo matrimonial, artículo 483° del CPC que establece que en los procesos de divorcio debe demandarse acumulativamente lo concerniente a los derechos u obligaciones de los cónyuges.

IV. VIA PROCEDIMENTAL:

La presente demanda se tramitará por la vía de Proceso de Conocimiento de conformidad con lo dispuesto por el artículo 480° del CPC.

V. JUEZ COMPETENTE:

A efectos de establecer la competencia de vuestro Despacho y de conformidad con lo dispuesto en el inciso 2 del artículo 24° del CPC, indico que nuestro último domicilio conyugal fue

VI. MEDIOS PROBATORIOS:

Se adjuntan todas las pruebas que acreditan que existe el matrimonio, el adulterio, las necesidades de los hijos.

POR LO EXPUESTO:

A Usted, Señor Juez, sírvase emitir a trámite la presente demanda, tener por ofrecidos los medios probatorios, corriéndose traslado a la emplazada con la finalidad que comparezca en el proceso, y en su oportunidad declarar fundada la demanda, con costas y costos.

Lima, 2 de enero de 2014

BIBLIOGRAFÍA

Código Civil

Código Penal

Código Procesal Civil

Código Procesal Constitucional

Código Procesal Penal

Constitución Política del Perú

Convenio 169 de la Organización Internacional del Trabajo

Declaración de las Naciones Unidas sobre Derechos de los Pueblos Indígenas

Decreto Ley 22175 – Ley de Comunidades Nativas y de Desarrollo Agrario de la Selva y Ceja de Selva

Diagnóstico sobre Acceso a la Justicia Intercultural en el Distrito Judicial de San Martín – Julio 2013



PROGRAMA FINANCIADO
POR LA UNIÓN EUROPEA