

ÍNDICE

Drogas y derecho penal (2a. ed.)

Autor: Hernán Silva Silva

Ediciones Jurídicas de Santiago /2025

www.librotecnia.cl

Siglas	7
Palabras del autor	9

Capítulo I

DE LOS DELITOS CONTEMPLADOS EN LA LEY DE DROGAS N° 20.000 DE 16 DE FEBRERO DE 2005, QUE SANCIONA EL TRÁFICO ILÍCITO DE ESTUPEFACIENTES Y SUSTANCIAS SICOTRÓPICAS	15
---	----

Antecedentes legislativos y otras materias a tratar	19
Modificaciones a la Ley N° 20.000	20
Generalidades de la Ley N° 21.575 de mayo del año 2023	26
Generalidades de la Ley N° 21.577 de junio del año 2023	27
Desarrollo de los cambios	27
Comentario del autor	30
Tipicidad objetiva de los delitos señalados de tráfico ilícito de drogas en la Ley N° 20.000 y método empleado en Chile y en el derecho extranjero para su configuración	32
Análisis del debate mediático de la Ley N° 20.000	34
Acciones típicas o tipicidad objetiva contemplada en la Ley N° 20.000 y demás materias sobre las cuales se legisla en dicha ley sobre la penalización del tráfico de drogas y estupefacientes	36
Tipología delictiva propiamente tal	36
Clasificación de los delitos de la Ley N° 20.000. De la unidad de Análisis Finan- ciero del Gobierno de Chile del mes de mayo del año 2022	40
Breve comentario	42

www.librotecnia.cl

Del delito de microtráfico y su problemática en Chile, derecho comparado y jurisprudencia nacional	44
Del delito de microtráfico y su problemática propiamente tal	45
Examen del delito de microtráfico y a la imprecisión de sus componentes integrativos o de su regulación legislativa del tipo penal	48
Derecho comparado	56
Código Federal de México	56
Código Penal colombiano	58
Código Penal español	59
Ley Orgánica contra el tráfico ilícito y el consumo de sustancias de Venezuela	59
El microtráfico en el proyecto modificatorio del Código Penal, año 2014	62
Anteproyecto modificatorio del Código Penal, año 2018	63
Jurisprudencia	63
Sentencia íntegra sobre pequeñas cantidades	69
Jurisprudencia de tráfico de ilícito de drogas	74
Derecho comparado	91
Código Penal peruano	91
Ley sobre uso indebido y tráfico ilícito de drogas y sustancias psicotrópicas. Decreto número 126-89 de Honduras	91

Capítulo II

GENERALIDADES DE LOS DELITOS DE LESIÓN Y DE PELIGRO Y SU RELACIÓN CON LOS DELITOS TIPIFICADOS EN LA LEY DE DROGAS	93
--	-----------

Artículo de don Francisco Maldonado Fuentes	95
Publicación de Bernardita Valdés Lutz	98
Jurisprudencia	104
Comentario	107

Capítulo III

BIEN JURÍDICO TUTELADO POR LA LEY N° 20.000 Y EN GENERAL EN LOS DELITOS DE TRÁFICO DE DROGAS Y ESTUPEFACIENTES	109
---	------------

Generalidades sobre el bien jurídico, aspecto doctrinario y su relación con los delitos de tráfico de drogas en el Derecho Patrio y Comparado	109
Doctrina nacional y extranjera al respecto	110

Bien jurídico tutelado en la legislación contra el narcotráfico y en especial en la Ley N° 20.000	115
Definiciones de salud	117
Bien jurídico protegido en los delitos de tráfico ilícito de estupefacientes, publicación del Ministerio Público, en <i>Revista Jurídica</i> N° 60-2014	118
Bien jurídico tutelado por la Ley N° 20.000	121
Jurisprudencia española sobre el bien jurídico	122
Jurisprudencia de la Corte Constitucional de Colombia	122
Jurisprudencia sobre el bien jurídico en la Ley N° 20.000	123

Capítulo IV

LA COOPERACIÓN EFICAZ DE LA LEY DE DROGAS 131

Nota del autor	131
Generalidades	131
Oficio 59 del Ministerio Público referido al art. 22 de la Ley N° 20.000	133
Oficio FN 286 sobre la misma cuestión	134
Comentario	134
Legislación comparada sobre la cooperación en materia de drogas	135
1. El Código Penal español	135
2. El Código Procesal Penal de Perú	136
3. El Código Orgánico Integral Penal de Ecuador	142
4. Legislación de Bolivia	143
5. Colombia	144
Publicación de don Andrés Salazar Cádiz sobre la cooperación eficaz en el derecho comparado	144
Comentario del autor	145
Sentencias y extractos de estas	146

Capítulo V

DE LAS ENTREGAS VIGILADAS 159

Desarrollo de la materia sobre las entregas vigiladas	160
Modificación a las entregas vigiladas por la Ley N° 21.577 de junio de 2023 ..	163
Documentos internacionales sobre las entregas vigiladas	167
Legislación comparada	169
Código Orgánico Integral Penal de Ecuador	169
Código Procesal Penal de Bolivia	170
Ley de Enjuiciamiento Criminal de Perú	170

Ley contra la Delincuencia Organizada de Guatemala. Decreto Número 21-2006 170

Código de Procedimiento Penal de Colombia 171

Artículo 263 bis. Ley de Enjuiciamiento Criminal de España 172

Ley N° 1881/22 de Paraguay, modifica la Ley N° 1340 de 22 de noviembre de 1988, “que reprime el tráfico ilícito de estupefacientes y drogas peligrosas y otros delitos afines y establece medidas de prevención y recuperación de farmacodependientes” 173

Capítulo VI

DE LA ASOCIACIÓN ILÍCITA EN LA LEY N° 20.000 177

Antecedentes legales de la asociación ilícita en el Código Penal 177

Generalidades 177

La asociación ilícita y la Ley N° 20.000 189

Comentario 194

Jurisprudencia 195

Fallo del Tribunal Constitucional 200

Las asociaciones ilícitas en el anteproyecto del Código Penal, año 2018 200

Capítulo VII

**DE LOS AGENTES ENCUBIERTOS, REVELADORES
E INFORMANTES 203**

Agentes encubiertos en la Ley N° 20.000 213

Jurisprudencia 219

Agente Revelador 224

Jurisprudencia 225

El Informante 229

Jurisprudencia 230

Oficio Fiscalía de Chile 230

Jurisprudencia del Tribunal Constitucional de Perú 231

Jurisprudencia 232

Derecho comparado 232

 Argentina 232

 España 233

 Código de Procedimiento Penal colombiano 235

 Código Orgánico Integral Penal de Ecuador 237

 Código Procesal Penal de Bolivia 238

Código Procesal Penal de Perú	238
Paraguay	240

Capítulo VIII

EL ERROR EN DERECHO PENAL Y SU APLICACIÓN EN LOS DELITOS DE TRÁFICO ILEGAL DE DROGA, Y EN ESPECIAL EN EL DELITO DE LAVADO DE ACTIVOS ...	243
---	------------

Lineamientos generales sobre la teoría del error, faz negativa del dolo y la culpa	243
El error de tipo y el error de prohibición	244
Situación en Chile y su problemática en el error de tipo	249
Ciertas formas del error de tipo en relación con el homicidio	250
Precisión de términos y conceptos	250
Error en el golpe	251

Capítulo IX

EL LAVADO DE DINERO, SU TIPICIDAD EN RELACIÓN CON LOS DELITOS CONTEMPLADOS EN LA LEY DE DROGAS, Y EN ESPECIAL EL NARCOTRÁFICO	253
--	------------

I. Generalidades	253
II. Denominaciones en el derecho comparado de lavado de activos	257
III. Definiciones	258
IV. Conceptos del lavado de dinero	260
Comentario	262
V. El lavado de dinero en la legislación nacional exclusivamente en sus aspectos penales	263
De los tipos penales señalados en el art. 27, Ley N° 19.913	268
Jurisprudencia	275
Del autolavado de dinero	278
Definiciones	279
VI. Ley N° 20.393 establece la responsabilidad penal de las personas jurídicas en los delitos que indica	280
VII. Bien jurídico	282
VIII. Opinión de la dogmática	283
El delito de lavado de dinero en el ante proyecto de nuevo CP de 2022 que se denomina lavado de bienes	284
IX. El error en derecho penal y su aplicación en los delitos de tráfico ilegal de droga, y en especial en el delito de lavado de activos	286

Lineamientos generales sobre la teoría del dolo y la culpa y del error como la faz negativa del dolo y la culpa	286
La teoría del dolo	286
Definiciones de dolo	286
Elementos del dolo	286
Tipos de dolo	287
Teoría del error	290
Clases de error	290
Del error de tipo y el de prohibición	291
Clases de error	293
El error de tipo	293
El error de prohibición	293
X. Situación en Chile y su problemática en el error de tipo y prohibición ..	294
XI. Error de tipo y de prohibición en Chile	294
XII. El error en el Derecho comparado	300
Código Penal español	300
Código Penal del Perú	300
Código Penal alemán	300
Código Penal boliviano	301
Código Penal de Paraguay	301
Código Penal francés	301
Código Penal de Puerto Rico	302
Código Penal nicaragüense	302
Código Penal de Colombia	302
Código Penal de Portugal	303
Código Penal Federal de México	303
Código Penal de Panamá	304
Código Penal de Uruguay	304
Anteproyecto Código Penal chileno, año 2018	304
XIII. Lavado de dinero intervención del Ministerio Público	305
XIV. Documentos Internacionales	307
XV. Derecho comparado	308
Código Penal argentino	308
Código Penal suizo	308
Código Penal peruano	308
Legislación Penal brasileña	309
Código Penal mexicano	309

Código Penal español	309
Análisis y comentario en la legislación española	310
Código Penal francés	311
Código Penal alemán	313
Código Penal de Paraguay	314
Código Orgánico Integral Penal de Ecuador	315
Código Penal de Panamá	317
Código Penal de Colombia	318
Código Penal de Bolivia	319
Código Penal de Puerto Rico	319
Legislación de Guatemala	320
Legislación de Honduras	320
Legislación Norteamericana	321
Legislación de Uruguay	321
Convención de Naciones Unidas contra el tráfico de estupefacientes y sustancias sicotrópicas, aprobada por la Conferencia de NU en su sexta sesión plenaria, del 9 de diciembre de 1988	325
XVI. El lavado de dinero desde el punto de vista criminológico	326
XVII. Jurisprudencia	327
XVIII. Sentencias recopiladas desde la fiscalía del Ministerio Público por Mauricio Fernández Montalbán	329

Capítulo X

LEGALIZACIÓN DE LA MARIHUANA	333
Derecho comparado	336
Ley de Uruguay de fecha 24 de noviembre del año 2013, y publicada en enero de 2014 con el número 19.172 sobre control y regulación del <i>cannabis</i> por parte del estado - Despenalización de la marihuana	336
Legislación canadiense sobre el empleo de la marihuana. <i>Cannabis</i> Act, Bill C-45	339
Ley N° 10113 de Costa Rica del <i>cannabis</i> para uso medicinal y terapéu- tico y del cáñamo para uso alimentario e industriales de 2 de marzo de 2022	341
Legalización de la marihuana para fines recreativos	342
Comentario	343
Antecedentes legislativos en Chile sobre la despenalización de la marihuana . .	344
I. Antecedentes	345
II. Síntesis del proyecto	347

Proyecto de ley	347
Otros documentos	348
Opiniones de la doctrina	349

Capítulo XI

LA DROGA Y EL ALCOHOL Y LA INFLUENCIA DEL ALCOHOL EN LA IMPUTABILIDAD PENAL

Introducción	351
Consecuencias para la salud del consumo de bebidas alcohólicas	354
Tendencias del consumo de bebidas alcohólicas	355
Carencias en los tratamientos de los trastornos por consumo de sustancias ...	356
Medidas para avanzar	356
Definiciones y precisión de conceptos sobre la embriaguez y alcoholismo	358
Definiciones	358
Derecho comparado	360
Código Orgánico Integral Penal de Ecuador	360
Código Penal de Bolivia	361
Código Penal de Panamá	361
Código Penal de Perú	361
Código Penal de El Salvador	362
Código Penal de Uruguay	362
Código Penal de Honduras	362
Jurisprudencia	362
Nota del autor	365

Capítulo XII

IMPUTABILIDAD PENAL, DROGAS Y DE LA RESPONSABILIDAD LEGAL DEL DROGADICTO

Lineamientos sobre los elementos del delito	367
Imputabilidad	369
Definiciones de imputabilidad	370
La culpabilidad en sentido restringido del dolo y la culpa	373
Definiciones de dolo	373
Tipos de dolo	373
Faz negativa de la culpabilidad	378
Derecho comparado	378
Código Orgánico Penal Integral de Ecuador	378

Código Orgánico de Colombia	379
Código Penal de Distrito Federal de México	379
Del enfermo mental y del drogadicto, y su responsabilidad penal	379
Sistemas o métodos jurídicos para determinar la imputabilidad	380
1. Procedimiento normativo biológico puro	381
2. Procedimiento normativo psicológico	382
3. Procedimiento normativo mixto	383
Sistema que contempla el Código Penal chileno con respecto a las fórmulas de imputabilidad	384
Opinión dominante en nuestro país en relación a las fórmulas de determinación de la imputabilidad	389
Capacidad de culpabilidad o imputabilidad del drogodependiente	390
Aspectos médico-legales de la drogadicción y de los drogadictos	395
Jurisprudencia nacional sobre adicción a las drogas, drogadicción y sus consecuencias en la imputabilidad penal del autor de un delito	396
Jurisprudencia española sobre la responsabilidad penal del drogadicto del Tribunal Supremo de España	398
Otro fallo de interés del Tribunal Supremo	399
Nota del autor	399
Relación entre el consumo de drogas, del trastorno mental transitorio y producción de patologías mentales	405
La imputabilidad en los códigos penales extranjeros y las causales de inimputabilidad	408
Código Penal de Costa Rica	408
Código Penal del Perú	408
Código Penal mexicano	408
Código Penal español	409
Código Penal argentino	409
Código Penal de Paraguay	410
Código Orgánico Integral Penal de Ecuador	410
Código Penal alemán	411
Código Penal de Puerto Rico	411
Código Penal de Guatemala	412
Código Penal de Colombia	412
Código Penal ruso	412
Código Penal francés	413
Código Penal venezolano	413
Código Penal de Nicaragua	414
Código Penal República Dominicana	415
Código Penal Tipo para Latinoamérica	415

La imputabilidad disminuida o semiimputabilidad	416
La imputabilidad penal y las <i>actio libera in causa</i>	419
Introducción	419
1. Definiciones y conceptos	419
2. Opinión de autores nacionales	421
Inimputabilidad propiamente tal y <i>actio libera in causa</i>	422

Capítulo XIII

INFORME DE PERITOS. PERICIA MÉDICO-LEGAL TOXICOLÓGICA SOBRE DROGAS. SU VALORACIÓN Y JURISPRUDENCIA

1. Introducción	427
2. Definición y concepto de perito	428
3. Informe pericial	428
4. Informe médico-legal	429
5. Procedencia del informe médico-legal	429
Informe pericial en materia civil	429
6. Casos de aplicación del informe pericial y médico-legal penal en el Código Procesal Penal	430
7. Valor probatorio del informe médico-legal	435
Valor probatorio en materia civil	435
Valor probatorio en materia penal según el Código Procesal Penal	436
8. Jurisprudencia en relación con la normativa del Código Procesal Penal . . .	436
9. Del informe pericial toxicológico	437
Concepto y definiciones de toxicología	437
Definiciones de toxicología forense	438
Generalidades pericia médico-legal toxicológica	439
10. De la prueba en el Código Procesal Penal	440
Generalidades sobre los sistemas de valoración de los medios probatorios . . .	440
Ciertos aspectos de la sana crítica según la doctrina	441
Jurisprudencia sobre la sana crítica	442
Disposiciones del Código Procesal Penal sobre la valoración de la prueba . . .	447
Nota del autor	449
Comentario	450
Análisis de los principios o elementos de que consta la prueba en materia procesal penal	450
1. De la lógica	450
2. Máximas de la experiencia	453

Conocimientos científicamente afianzados	455
Jurisprudencia	456
Examen de alcoholemia	456
Informe toxicológico de <i>cannabis</i>	462
Fallos del Tribunal Constitucional	470

Capítulo XIV

LA TEORÍA GENERAL DEL DELITO Y ESPECIALMENTE DE LA AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN CRIMINAL EN MATERIA DE TRÁFICO DE DROGAS DE LA LEY N° 20.000 . 475

1. De la teoría general del delito	475
2. Acción y tipicidad	475
3. Antijuridicidad	478
4. Culpabilidad	479
Teorías sobre la culpabilidad	479
1) Definiciones de culpabilidad	480
2) Teorías sobre la culpabilidad y su análisis	481
5. Generalidades y precisión de conceptos de la autoría y participación criminal	484
6. La autoría penal en el Código Penal chileno	489
Análisis del artículo 15 del CP	490
Jurisprudencia	494
7. De la complicidad	499
8. Del encubrimiento	501
Primera modalidad de encubrimiento	502
Segunda modalidad de encubrimiento	502
Tercera modalidad de encubrimiento	502
Cuarta modalidad de encubrimiento	503
Encubrimiento de parientes	503

Capítulo XV

DELITO DE TRÁFICO DE ESTUPEFACIENTES 505

1. Tipicidad objetiva	505
Jurisprudencia	507
2. Del delito de facilitación de bienes para perpetrar delitos de la ley de drogas	509

3. Omisión de denunciar el funcionario público	510
Jurisprudencia	513
4. El cultivo de especies vegetales	514
Jurisprudencia	516
Nota del autor	516
5. Del delito de prescripción abusiva de sustancias estupefacientes	519
6. Delito de suministro ilegal de drogas por parte de personas autorizadas ..	521
7. Delito de desvío ilícito de cultivos autorizados y abandono culposo	521
8. Tráfico ilícito por omisión	524
9. De las circunstancias atenuantes y agravantes de responsabilidad de la Ley N° 20.000	525
De las circunstancias agravantes	525
Comentario	528
Comentario sobre la reincidencia	528
10. Generalidades sobre la reincidencia	529
11. Tipos de reincidencia	529
12. Reincidencia impropia (art. 12 N° 14 CP)	530
13. La reincidencia propiamente tal o reincidencia real	531
a) Reincidencia genérica	531
b) Reincidencia específica	531
Jurisprudencia	533
De las medidas para asegurar el mejor resultado de la investigación	536
De las medidas de control de precursores y sustancias químicas esenciales .	544
14. De las faltas	546
De las faltas comunes	546
De las faltas especiales	547
Comentario	548
15. Consumo de drogas al personal de las Fuerzas Armadas y otros	550
16. Diversas modificaciones de la Ley N° 21.575 a otros cuerpos legales	552
La Ley N° 21.575 modifica el artículo 19 de la Ley N° 20.502	554
La Ley N° 21.575 modifica la Ley N° 19.640 que establece la Ley Orgánica Constitucional del Ministerio Público	556
Ley N° 21.575 incorpora en el párrafo 9 ter del título V del libro segundo del Código Penal, sobre normas comunes a los párrafos anteriores, el siguiente ar- tículo 251 septies	557

Capítulo XVI

NORMATIVA DEL *ITER CRIMINIS* SOBRE LA CONSPIRACIÓN Y LA CONSUMACIÓN DE LOS DELITOS TIPIFICADOS EN LA LEY N° 20.000. LIMITACIÓN DE PENA SUSTITUTIVA POR DELITOS DE LEY N° 20.000 SÓLO ES RESPECTO DE DELITOS RELACIONADOS CON DROGA Y DISPOSICIONES VARIAS, FALLO DEL TC 559

1. De la conspiración	559
2. Desistimiento	561
3. La consumación	562
4. Limitaciones a los beneficios de la Ley N° 18.216 y sus modificaciones . . .	564
Jurisprudencia	567
5. Disposiciones varias	567
6. Análisis del recurso de inaplicabilidad TC Rol 1.133-2008	569
7. Fallo del TC	572
Voto de mayoría	572
Voto disidente	580
Comentario del autor	583

Capítulo XVII

GENERALIDADES Y ASPECTOS FARMACOLÓGICOS Y TOXICOLÓGICOS DE LAS DROGAS MÁS IMPORTANTES . . 587

1. Marihuana	587
Efecto inmediato de la marihuana	593
Efecto a largo plazo de la marihuana	594
Uso médico o terapéutico de la marihuana	598
Jurisprudencia	599
2. Opio	602
3. Morfina	606
4. Heroína	607
5. Cocaína	608
6. LSD	610
Jurisprudencia	612
7. Anfetaminas	612
8. Barbitúricos	617
9. Tranquilizantes	618
10. Solventes	620

De la pericia médico-legal toxicológica 623

Tipos de intoxicación 628

Delitología 632

Capítulo final

**PROYECTO DE LEY INICIADO EN MENSAJE
DE S.E. EL PRESIDENTE DE LA REPÚBLICA
QUE ESTABLECE UN NUEVO CÓDIGO PENAL,
BOLETÍN N° 14795-07 DEL AÑO 2022 635**

§ 6. Expendio de alcohol a niños, niñas o adolescentes 635

§ 7. Tráfico ilícito de estupefacientes 635

 Nota del autor 638

 Análisis y breves comentarios 638

 Proyecto modificatorio Ley N° 20.000 en el microtráfico 640

 Proyecto de ley 642

 Comentario 642

Glosario 645

Bibliografía 703

ADENDA. Análisis de la atenuante especial de la cooperación eficaz en el Código
 Procesal Penal, en virtud de la Ley N° 21.694 709

www.librotecnia.cl