



348

OF. © N° 14.30.00 348 /2023

ANT.: Ley N° 21.594, publicada el 08 de septiembre de 2023.

MAT.: Informa sobre Ley N° 21.594, que modifica el Código Penal, para sancionar la tenencia de elementos tecnológicos que permitan a las personas privadas de libertad comunicarse con el exterior e instruye lo que indica.

SANTIAGO, 29 SEP 2023

DE : SUBDIRECTOR OPERATIVO

A : SEGÚN DISTRIBUCIÓN

1. Junto con saludarles cordialmente, cumpla con informar que con fecha 08 de septiembre de 2023, fue publicada en el Diario Oficial la Ley N° 21.594, que modifica el Código Penal, para sancionar la tenencia de elementos tecnológicos que permitan a las personas privadas de libertad comunicarse con el exterior.

En efecto, se incorpora en el Párrafo XII, del Título VI, del Libro Segundo del Código Penal, un nuevo artículo 304 ter, del siguiente tenor:

"Artículo 304 ter. El que, encontrándose privado de libertad en un establecimiento penitenciario, tuviere en su poder cualquiera de los elementos señalados en el artículo anterior, sin estar legal o reglamentariamente autorizado al efecto, será sancionado con la pena de presidio menor en su grado mínimo a medio.

El funcionario público que, teniendo conocimiento de la existencia no autorizada al interior de un establecimiento penitenciario de cualquiera de los elementos señalados en el artículo anterior, omitiere denunciar el hecho a la autoridad competente, será sancionado con presidio menor en su grado mínimo y suspensión en su grado mínimo a inhabilitación absoluta temporal en cualquiera de sus grados para el ejercicio del cargo u oficio.

Está exento de responsabilidad penal el abogado defensor de quien tuviere en su poder los elementos a que se refiere el artículo anterior, y que omitiere denunciar este hecho.

Lo dispuesto en el presente artículo se entiende sin perjuicio de las sanciones que fueren procedentes conforme al Reglamento de Establecimientos Penitenciarios, contenido en el decreto N° 518, promulgado y publicado el año 1998, del Ministerio de Justicia."

2. Como es posible apreciar, la nueva disposición transcrita, además de tipificar la tenencia de aparatos tecnológicos por parte de las personas privadas de libertad, **sanciona como delito, con la pena de presidio menor en su grado mínimo, que va desde 61 días a 540 días, la omisión de aquellos funcionarios que, teniendo conocimiento de la existencia de estos elementos tecnológicos, no dan aviso y no hacen la denuncia respectiva ante la autoridad competente.**

3. El nuevo artículo 304 ter, se suma al artículo 304 bis incorporado por la Ley N° 21.494, publicada en el Diario Oficial el 16 de noviembre de 2022, cuyo inciso primero prescribe que todo individuo *"que sin estar legal o reglamentariamente autorizado al efecto ingresare, intentare o permitiere ingresar por cualquier medio a un establecimiento penitenciario intercomunicadores, teléfonos, partes de ellos, chips telefónicos u otros elementos tecnológicos que permitan comunicarse con el exterior, será sancionado con la pena de presidio menor en su grado mínimo a medio."*

4. En este sentido, mediante el Oficio Circular N° 382, de 14 de diciembre de 2022, esta Subdirección Operativa instruyó sobre la aplicación de la Ley N° 21.494 y los procedimientos que deben seguir al efecto los Jefes de Establecimientos Penitenciarios.

5. Pues bien, en el entendido que a Gendarmería de Chile, le corresponde la dirección de los establecimientos penitenciarios del país, aplicando las normas previstas en el régimen penitenciario y velar por la seguridad y control al interior de ellos, siendo responsabilidad de la Subdirección Operativa la implementación de las políticas institucionales destinadas al fortalecimiento de la seguridad de los recintos penitenciarios del país, **he considerado pertinente establecer las siguientes directrices que deberán seguir las Jefaturas de los Establecimientos Penitenciarios, en relación al inciso primero del artículo 304 ter del Código Penal:**

- a) Los Sres. Jefes de Unidades Penales del Subsistema Cerrado, **deberán difundir** a la totalidad del personal de su dependencia, el contenido íntegro de las normas establecidas por el legislador que sancionan penalmente el ingreso a Establecimientos Penitenciarios y la tenencia por parte de personas privadas de libertad de teléfonos celulares, sus partes, chips y de todo elemento tecnológico que permita la comunicación con el exterior, sugiriendo estas acciones bajo firma de la notificación respectiva.
- b) De igual manera, **se deberá informar a la población penal**, respecto de la entrada en vigencia de la Ley N° 21.594, de manera que no se alegue desconocimiento de la misma, dejando los registros respectivos de este

procedimiento. En este sentido, se debe tener presente que su finalidad es evitar que las personas privadas de libertad accedan a estos equipos estando reclusos y que puedan ser utilizados por éstos para la comisión de ilícitos, por tanto, se entiende que la tenencia por parte de un privado de libertad de estos equipos, es considerada delito en cualquier sector del Establecimiento Penitenciario.

c) Conforme lo establecido en el inciso primero del artículo 304 ter del Código Penal, la Administración Penitenciaria **deberá incautar el respectivo elemento y denunciar el hecho**, relacionándolo directamente con una determinada persona privada de libertad, entre otros, en los siguientes casos :

- Cuando se sorprenda a un privado de libertad portando alguno de los elementos citados anteriormente, es decir, en sus prendas de vestir, manos, o pertenencias que lleve consigo.
- Cuando se pueda determinar de manera fehaciente (*reconocido por el propio interno, el personal, CCTV, etc.*), que el elemento es de propiedad o su tenencia corresponde al interno.
- Cuando incaute el elemento ilícito en la dependencia que habita el interno, y éste reconoce la propiedad o mera tenencia.
- Cuando Personal de CCTV, Centinela, u otro, sorprenda a distancia a un determinado interno portando, utilizando o manipulando estos elementos, da cuenta al personal de trato directo y estos de forma inmediata incautan el elemento constitutivo de delito en el lugar señalado.
- Entre otras formas o modalidades de incautación, distintas a las anteriores, cuyo porte o mera tenencia deberá acreditarse de manera fehaciente por el personal que participa en el procedimiento de incautación y de denuncia.

d) En cuanto al hallazgo de los elementos (intercomunicadores, teléfonos, partes de ellos, chips telefónicos u otros elementos tecnológicos que permitan comunicarse con el exterior) referidos en nuevo artículo 304 bis del Código Penal, en que no exista interno responsable de su porte o mera tenencia, al tenor de lo literal de la misma, se instruye que de igual manera se realice la denuncia a la Fiscalía Local correspondiente, y seguir las instrucciones que emanen del organismo persecutor.

En este aspecto, cuando el Fiscal de Turno instruya la destrucción de la especie ilícita, cada Dirección Regional con la asesoría del Departamento de Tecnovigilancia y Radiocomunicaciones, deberá establecer un procedimiento que garantice un adecuado control y registro de la custodia y posterior salida de las especies a través de su destrucción.

e) Finalmente, corresponde hacer presente que los elementos incautados deben ser derivados al Ministerio Público, con el respectivo Formulario de Cadena de Custodia, el que deberá ser iniciado por el funcionario que realizó la incautación del ilícito.

6. Por otra parte, respecto de lo establecido en **el inciso segundo del artículo 304 ter del Código Penal**, se instruye que se deberá denunciar al Ministerio Público a todo funcionario que incurra en la conducta que dicha norma tipifica como delito, adjuntando todos los antecedentes que sean necesarios.

7. Respecto de los abogados o habilitados para prestar asesoría jurídica a las personas privadas de libertad, la norma los exime de la responsabilidad de realizar la denuncia. Sin embargo, se debe advertir, tal como lo dispone el numeral 4 del señalado Oficio Circular N° 382, que se mantiene plenamente vigente la prohibición de ingreso establecida en el Artículo 304 bis del Código Penal.

8. En este orden de consideraciones, es preciso indicar, que **los Sres. Jefes de Unidades Penales, deberán abstenerse de autorizar el ingreso de teléfonos celulares**, sus partes, chips y todo elemento que permita la comunicación con el exterior, **a toda persona que no se encuentre legal o reglamentariamente habilitada para ello**, debiendo además dejar sin efecto todas aquellas autorizaciones emanadas con anterioridad a la fecha de vigencia del presente instructivo.

9. Ahora bien, en atención a que los nuevos artículos 304 bis y 304 ter del Código Penal, sancionan al que ingresare, intentare o permitiere ingresar a los establecimientos penitenciarios y al que tuviere en los mismos recintos intercomunicadores, teléfonos, partes de ellos, chips telefónicos u otros elementos tecnológicos que permitan comunicarse con el exterior, se debe precisar que **quedan excluidos de las presentes orientaciones e instrucciones así como de las consignadas en el Oficio Circular N° 382, de 2022**, los Centros de Internación Provisoria (CIP) y los Centros Régimen Cerrado (CRC) del Servicio Nacional de Menores, así como los Tribunales de Justicia y las otras dependencias a cargo de Gendarmería de Chile, que no correspondan a un Establecimiento Penitenciario.

10. Para la eficacia de este proceso se requiere que las Autoridades y Jefaturas ejerzan un control jerárquico permanente del personal que ejerce funciones en los establecimientos penitenciarios a su cargo, respecto del cumplimiento de sus funciones penitenciarias, así como del acatamiento y observancia de las nuevas normas que se han incorporado al Código Penal, debiendo generar las instancias que faciliten y promuevan el conocimiento, sociabilización y entendimiento efectivo de este instructivo.

11. Finalmente, se instruye que, desde la entrada en vigencia del presente instructivo, deberá dejarse sin efecto lo dispuesto Oficio © N° 256, de 30 de junio de 2017 y N° 257, de 14 de julio de 2021.

12. Es todo cuanto se informa e instruye para vuestro conocimiento, fines, difusión, seguimiento, control y cumplimiento.

Atentamente,



VÍCTOR R. PROVOSTE TORRES
SUBDIRECTOR OPERATIVO
GENDARMERÍA DE CHILE

Oficio © N° **348** /2023. Informa sobre Ley N° 21.594, que modifica el Código Penal, para sancionar la tenencia de elementos tecnológicos que permitan a las personas privadas de libertad comunicarse con el exterior e instruye lo que indica.


ARA/PSD/VGV/LFP

DISTRIBUCIÓN:

- Subdirecciones (3).
- Direcciones Regionales (16).
- Establecimientos Penitenciarios.
- Escuela de Gendarmería.
- Departamento de Seguridad Penitenciaria.
- Departamento de Tecnovigilancia y Radiocomunicaciones.
- Unidad de Fiscalía.
- Archivo Subdirección Operativa.
- Archivo Unidad de Procedimientos Penitenciarios.