

Nieves Sanz Mulas
Alberto García Chaves

MANUAL DE POLÍTICA CRIMINAL

Prólogo
Javier Llobet Rodríguez



Editorial Jurídica Continental

345.023

S238m Sanz Mulas, Nieves

Manual de política criminal / Nieves Sanz Mulas,
Alberto García Chaves. -- 1ª. edición -- San José,
Costa Rica : Editorial Jurídica Continental, 2017.

532 páginas ; 21 x 14 cm.

ISBN 978-9930-520-33-8

1. Criminología – Manuales. 2. Derecho penal.
3. Procedimiento penal. I. García Chaves, Alberto.
II. Título.



Editorial Jurídica Continental
www.editorialjuridicacontinental.com
editorial_ejc@hotmail.com
Teléfono (506) 2255-1921

Consejo Editorial

Dr. Javier Llobet Rodríguez
Dr. Francisco Castillo González
Dr. Juan Marcos Rivero Sánchez
Dr. Manrique Jiménez Meza
Dr. Carlos Tiffer Sotomayor
Dr. Carlos Chinchilla Sandí
Dr. Erick Gatgens Gómez
Dr. Enrique Ulate Chacón
Lic. José Daniel Alvarado Bonilla
Lic. Alexander Rodríguez Campos
Dr. Alvaro Hernández Aguilar
Dr. Fernando Bolaños Céspedes

Artes finales
Zeta Servicios Gráficos S. A.
librozeta@gmail.com

Impreso en marzo de 2017

ÍNDICE

PRESENTACIÓN DE LA OBRA	27
PRÓLOGO	31

Capítulo 1 APROXIMACIÓN CONCEPTUAL A LA POLÍTICA CRIMINAL

I. CONCEPTO Y NATURALEZA.....	43
II. LA POLÍTICA CRIMINAL COMO PARTE DE LA POLÍTICA ESTATAL.....	44
1. Estados totalitarios y política criminal.....	45
2. La política criminal en los Estados democráticos: los derechos fundamentales como límite.....	46
3. La prevención del crimen en un Estado social y democrático de Derecho	49
III. LA POLÍTICA CRIMINAL COMO DISCIPLINA.....	52
1. Objeto y método	52
2. Funciones de la Política criminal	53
3. Relación de la Política criminal con el Derecho penal y la Criminología	56
IV. POSIBLES PROPUESTAS DE LA POLÍTICA CRIMINAL	61
1. Políticas sociales: especial referencia a la política educativa	61

2.	Políticas de medios de comunicación	64
3.	Otras propuestas jurídicas: el Derecho administrativo sancionador	65
4.	Medios de solución de los conflictos extrapenales: la justicia restaurativa	66
5.	Propuestas penales.....	67
V.	PRIMERA APROXIMACIÓN A LA POLÍTICA CRIMINAL ACTUAL DE COSTA RICA	70

Capítulo 2

DESARROLLO HISTÓRICO DE LA POLÍTICA CRIMINAL: EVOLUCIÓN DE LOS MODELOS DE REACCIÓN SOCIAL

I.	INTRODUCCIÓN. LA CONCEPCIÓN PRE-CIENTÍFICA DEL DELITO	77
II.	DERECHO PENAL Y ESTADO LIBERAL DE DERECHO: LA ESCUELA CLÁSICA.....	78
III.	LA EVOLUCIÓN HACIA EL ESTADO SOCIAL DE DERECHO Y LA ESCUELA POSITIVA	83
1.	El tránsito hacia el Estado social de Derecho y surgimiento del positivismo	83
2.	El Positivismo criminológico y el surgimiento del “peligrosismo”	84
3.	El Positivismo crítico del correccionalismo y la <i>Terza Escuela</i>	85
4.	El Positivismo Jurídico.....	88
5.	La dirección político criminal española.....	91

IV.	EL AUTORITARISMO POLÍTICO CRIMINAL	93
1.	El autoritarismo soviético y política criminal	93
2.	La política criminal del fascismo italiano	94
3.	La política criminal del franquismo español.....	95
4.	La política criminal del nacionalsocialismo alemán.....	96
V.	EL ABOLICIONISMO: MÉRITOS Y CRÍTICAS	99
VI.	DOS GRANDES PASOS EN LA EVOLUCIÓN DE LA POLÍTICA CRIMINAL COSTARRICENSE EN SU APLICACIÓN PROCESAL.....	104

Capítulo 3
LA POLÍTICA CRIMINAL ACTUAL:
DEL WELFARISMO PENAL A LA POLÍTICA
DE LA EXCLUSIÓN

I.	EL ESTADO DE BIENESTAR Y SU POLÍTICA CRIMINAL.....	109
1.	Orígenes del Estado social de Derecho (<i>welfare State</i>).....	109
2.	Crisis del positivismo y concepción funcional del delito	110
3.	La cooperación y protección internacional de los Derechos humanos: la internacionalización del Derecho penal	114
II.	RASGOS DE LA SOCIEDAD ACTUAL	118
1.	Crisis del <i>Welfare State</i> y neoliberalismo	118
2.	Globalización y sociedad del riesgo	121

III. POLÍTICA CRIMINAL EN LA ERA DE LA GLOBALIZACIÓN	125
1. Derecho penal simbólico	126
2. Derecho penal del riesgo.....	128
3. Derecho penal del enemigo y antigarantismo penal y procesal	132
IV. RECEPCIÓN DE LA POLÍTICA CRIMINAL EXCLUYENTE EN COSTA RICA	137

Capítulo 4

LA POLÍTICA CRIMINAL EN ESPAÑA

I. SUS LÍMITES CONSTITUCIONALES.....	141
1. Principios rectores de la política criminal: seguridad, legalidad y dignidad del ser humano.....	141
2. Principios limitadores del <i>ius puniendi</i>	143
3. Conclusiones valorativas.....	151
II. LAS REFORMAS PENALES Y SU POLÍTICA CRIMINAL: EL NUEVO AUTORITARISMO POLÍTICO CRIMINAL EN ESPAÑA.....	152
1. El año 2000 y el comienzo de la “persecución” penal de los inmigrantes ilegales	153
2. Las reformas penales de 2003 y el tránsito hacia un Código penal de la seguridad	154
3. La LO 1/2004, de 28 de diciembre, de Medidas de Protección Integral contra la Violencia de Género: violencia doméstica vs violencia de género	156

4.	La LO 15/2007 y la reforma de los delitos contra la seguridad vial: la saturación de los juzgados	157
5.	La LO 5/10, de 22 de junio, de reforma del CP y la medida de libertad vigilada.....	158
6.	La LO 1/15, de 30 de marzo, de reforma del CP y la reintroducción de la cadena perpetua.....	159
7.	Hacia un Derecho penal de “enemiguitos”: las reformas de la Ley Penal del Menor	160
8.	Conclusiones valorativas: el fantasma del enemigo en la legislación penal española.....	162
III.	REALIDAD CRIMINAL EN ESPAÑA Y SU COMPARACIÓN CON OTROS PAÍSES DE LA UNIÓN EUROPEA.....	164
1.	Criminalidad real vs criminalidad percibida: la tendencia mundial hacia un Derecho penal del enemigo	164
2.	Realidad delincencial en España y su comparación con otros países europeos: los costes sociales del populismo punitivo	165
IV.	POLÍTICA CRIMINAL EN COSTA RICA Y CONSTANTES REFORMAS LEGALES	171

Capítulo 5

LOS ACTORES DE LA POLÍTICA CRIMINAL

I.	LA INTERNACIONALIZACIÓN DEL DERECHO PENAL.....	175
1.	Criminalidad transnacional e internacionalización del Derecho penal.....	175

2.	La influencia de las políticas de la Unión Europea.....	176
II.	MEDIOS DE COMUNICACIÓN Y PUNITIVISMO	180
1.	Medios de comunicación, opinión pública y política criminal.....	180
2.	<i>Agenda-setting</i> y relevancia de lo criminal.....	182
3.	La técnica del “framing” y su influencia en la política criminal	184
III.	LOS PODERES DEFINIDORES DE LA AGENDA MEDIÁTICA	188
1.	Partidos políticos y medios de comunicación.....	188
2.	Asociaciones de víctimas y otros “grupos de interés”	190
3.	Control de los medios y responsabilidad deontológica	192
4.	El papel neurálgico de la academia.....	193
IV.	ACTORES DE LA POLÍTICA CRIMINAL COSTARRICENSE.....	195

Capítulo 6

POLÍTICA CRIMINAL EN LA TUTELA DE LA VIDA

I.	LA PROTECCIÓN DE LA VIDA COMO BIEN JURÍDICO FUNDAMENTAL.....	203
II.	HOMICIDIO VS ASESINATO	205
III.	EL DEBATE FRENTE AL SUICIDIO Y LA EUTANASIA.....	209

1.	Delineamientos del problema: ¿existe el derecho a disponer de la propia vida?	209
2.	Propuesta alternativa.....	213
IV.	EL CONSENTIMIENTO DE LA EMBARAZADA Y EL DELITO DE ABORTO.....	216
1.	Planteamiento del problema	216
2.	Evolución de la política criminal española en materia de aborto: el actual sistema de plazos ..	217
V.	COSTA RICA Y SU POLÍTICA CRIMINAL EN LA TUTELA DE LA VIDA.....	223

Capítulo 7
POLÍTICA CRIMINAL FRENTE A LA VIOLENCIA
DOMÉSTICA Y DE GÉNERO

I.	LA LACRA SOCIAL DE LA VIOLENCIA FAMILIAR Y DE GÉNERO	231
II.	EVOLUCIÓN DE LA POLÍTICA CRIMINAL EN LA MATERIA.....	233
1.	Problemas del concepto	233
2.	Evolución legislativa	233
III.	DEBILIDADES Y POSIBLES ALTERNATIVAS A LA POLÍTICA CRIMINAL ADOPTADA.....	239
1.	Derecho penal simbólico y vulneración del principio de <i>ultima ratio</i>	239
2.	El castigo mayoritario de los actos leves de maltrato en detrimento de la verdadera violencia machista (art. 173.2 CP).....	240

3.	La vulnerabilidad de la mujer como punto de partida y la imposición obligatoria de la orden de alejamiento	242
4.	¿Ley contra la violencia de género y discriminación positiva de la mujer?	244
5.	Medidas civiles: la orden de protección y el “fantasma” de las denuncias falsas	246
6.	Apoyo a las víctimas y educación en igualdad... ..	247
7.	La mediación como alternativa a la intervención penal.....	249
IV.	VIOLENCIA DE GÉNERO EN LA POLÍTICA CRIMINAL COSTARRICENSE	253

Capítulo 8
TUTELA PENAL DE LA LIBERTAD
E INDEMNIDAD SEXUALES

I.	DELINEAMIENTOS GENERALES	259
1.	Sexualidad y Estado autoritario: la concepción moralizante de la sexualidad en la España franquista.....	259
2.	Sexualidad y Estado democrático: la sexualidad como libertad en la España constitucional	261
II.	EVOLUCIÓN DE LA POLÍTICA CRIMINAL EN LA MATERIA	263
1.	El CP de 1995 y el cambio de rumbo: de la honestidad a la libertad sexual como bien jurídico protegido	263

2.	La reforma de 1999 y la reintroducción del delito de corrupción de menores	264
3.	Leyes Orgánicas 11/2003 y 15/2003: introducción del proxenetismo y ampliación de la pornografía infantil	265
4.	Reforma de la LO 5/10, de 22 de junio, y protección específica de la indemnidad sexual de menores de 13 años	266
5.	Reforma de LO 1/15, de 30 de marzo, y elevación de la edad de consentimiento sexual a los 16 años	266
III.	POLÍTICA CRIMINAL Y TUTELA DE LA INDEMNIDAD SEXUAL DE LOS MENORES	268
1.	El retorno hacia una moralización de la sexualidad de los menores	268
2.	La necesidad de una política criminal coherente con la realidad social del siglo XXI	272
3.	Propuestas alternativas: la necesaria mejora de los mecanismos procesales	275
IV.	POLÍTICA CRIMINAL FRENTE A LA PROSTITUCIÓN	277
1.	Planteamiento del problema	277
2.	La posición abolicionista española sustentada en la confusión entre trata y prostitución	279
3.	Propuesta alternativa: hacia la reglamentación de la prostitución	282
V.	TUTELA DE LA LIBERTAD SEXUAL Y POLÍTICA CRIMINAL COSTARRICENSE	287

Capítulo 9
EL RETO DEL CRIMEN
ORGANIZADO TRANSNACIONAL

I.	EL FENÓMENO DE LA DELINCUENCIA ORGANIZADA	295
1.	Planteamiento del problema	295
2.	Contornos de la delincuencia organizada en España	298
II.	LA LUCHA INTERNACIONAL CONTRA LA DELINCUENCIA ORGANIZADA TRANSNACIONAL.....	300
1.	El reto de la delincuencia organizada transnacional	300
2.	Armonización penal y concepto de criminalidad organizada transnacional	302
III.	EL DERECHO PENAL ESPAÑOL FRENTE A LA DELINCUENCIA ORGANIZADA.....	303
1.	Los límites del Derecho penal tradicional.....	303
2.	Figuras penales frente al crimen organizado	304
3.	Los delitos de pertenencia a organización o grupo criminal (arts. 570 bis y 570 ter)	305
4.	Crimen organizado y ejecución de las penas: la especial situación de los inmigrantes ilegales.....	310
5.	Conclusiones valorativas: el expansionismo y antigarantismo penal frente a la criminalidad organizada	311
IV.	RETOS POLÍTICO CRIMINALES.....	313
1.	Derecho penal y criminalidad organizada	313

2.	Sus contornos internacionales y la necesaria armonización penal y procesal	314
3.	Criminalidad organizada transnacional y principio de justicia universal	316
4.	Especial consideración a las víctimas del crimen organizado	318
5.	Crimen organizado vs emigración: la necesaria intervención socio-económica a nivel mundial ...	323
V.	POLÍTICA CRIMINAL COSTARRICENSE Y DELINCUENCIA ORGANIZADA	326

Capítulo 10

POLÍTICA CRIMINAL FRENTE A LA INMIGRACIÓN IRREGULAR Y LA TRATA DE SERES HUMANOS

I.	EL FENÓMENO MIGRATORIO Y SUS CONTORNOS EN LA ERA DE LA GLOBALIZACIÓN	337
1.	El fenómeno migratorio como realidad histórica y global	337
2.	Del abrazo al rechazo de la emigración	338
3.	La sobrecriminalización de los inmigrantes como nuevos sujetos peligrosos	339
4.	La Ley de extranjería y el control de la emigración	342
II.	EL DERECHO PENAL FRENTE AL EXTRANJERO COMO NUEVO SUJETO PELIGROSO	343

1.	La expulsión del territorio de extranjeros condenados a penas de prisión superiores a 1 año (art. 89 CP).....	344
2.	Delitos contra los derechos de los trabajadores extranjeros sin permiso de trabajo (arts. 311 bis y 312.2 CP)	346
3.	Política criminal frente a la inmigración clandestina	347
4.	Política criminal alternativa frente al tráfico ilegal de personas.....	353
III.	LA TRATA DE SERES HUMANOS	355
1.	Delineamientos del fenómeno	355
2.	Política criminal española frente a la trata de seres humanos	356
3.	Propuestas alternativas	360
IV.	INMIGRACIÓN IRREGULAR Y TRATA DE PERSONAS DESDE LA REALIDAD COSTARRICENSE.....	369

Capítulo 11

POLÍTICA CRIMINAL EN MATERIA DE DROGAS

I.	LA HISTORIA DEL "PROBLEMA DE LA DROGA" EN ESPAÑA.....	379
II.	EVOLUCIÓN DE LA POLÍTICA CRIMINAL ESPAÑOLA EN MATERIA DE DROGAS.....	381
1.	Ley 44/1971, de 15 de noviembre, de reforma del CP frente a hippies y psicodélicos	381

2.	Reforma urgente y parcial de 1983 y contrarreforma de 1988	382
3.	La incorporación de la Convención de Viena en la reforma del CP de 1992 y la promulgación de la Ley de Seguridad Ciudadana	383
4.	La LO 10/95 de 23 de noviembre del Código penal.....	385
5.	Últimas reformas en materia de drogas: Leyes orgánicas 5/10, de 22 de junio, y 1/15, de 30 de marzo.....	385
III.	TRÁFICO DE DROGAS Y PRÁCTICA JUDICIAL Y SOCIAL	387
1.	La salud pública como bien jurídico protegido	387
2.	Práctica judicial y abandono progresivo de la tolerancia cero	389
3.	Cambios en la realidad social y criminológica del “problema de la droga”.....	390
IV.	PENALIZACIÓN VS LEGALIZACIÓN: LAS BASES DE LA POLÉMICA	394
1.	Libertad individual vs salud pública: ¿el Estado social por encima del Estado de Derecho?.....	394
2.	Fundamentación de la prohibición.....	396
V.	INEFICACIA DE LA ACTUAL POLÍTICA CRIMINAL Y PLANTEAMIENTO DE ALTERNATIVAS.....	399
1.	Ineficacia de la actual política criminal punitivista.....	399

2.	Política criminal alternativa: la legalización del tráfico de drogas y control estatal de su comercialización	401
3.	Necesarios contornos internacionales de la política criminal alternativa	403
V.	POLÍTICA CRIMINAL COSTARRICENSE EN MATERIA DE DROGAS.....	406

Capítulo 12

CRIMINALIDAD Y PODER:

POLÍTICA CRIMINAL FRENTE A LA CORRUPCIÓN Y LA DELINCUENCIA DE CUELLO BLANCO

I.	DELINEAMIENTOS GENERALES	419
1.	Globalización, corrupción y crimen organizado ...	419
2.	La especial dañosidad de la corrupción pública.....	422
II.	CORRUPCIÓN Y DELINCUENCIA DE CUELLO BLANCO	423
1.	Poder económico y corrupción política.....	423
2.	Delincuencia de cuello blanco y criminalidad organizada.....	424
III.	LA CORRUPCIÓN EN ESPAÑA Y LA TRADICIONAL IMPUNIDAD DE LOS PODEROSOS	427
IV.	MEDIDAS CONTRA LA DELINCUENCIA DE CUELLO BLANCO	431
1.	Delincuencia de cuello blanco y delitos socioeconómicos.....	431

2.	Responsabilidad penal de las personas jurídicas y criminalidad trasnacional	432
V.	MEDIDAS CONTRA LA CORRUPCIÓN PÚBLICA.....	434
1.	Los delitos contra la Administración pública: problemas en su aplicación	434
2.	El delito de financiación ilegal de partidos políticos (art. 304 bis CP)	437
V.	PROPUESTAS POLÍTICO CRIMINALES.....	439
1.	Cooperación internacional y lucha contra los paraísos fiscales	440
2.	Actuaciones preventivas: la necesaria conciencia social y control administrativo de la gestión pública.....	440
3.	Mejoras en el sistema procesal-penal	442
VI.	CORRUPCIÓN EN LA FUNCIÓN PÚBLICA DESDE LA OPTICA DE LA POLÍTICA CRIMINAL COSTARRICENSE.....	452

Capítulo 13

POLITICA CRIMINAL FRENTE AL TERRORISMO

I.	DELINEAMIENTOS GENERALES DEL FENÓMENO TERRORISTA	459
1.	El terrorismo como gran reto de la política criminal	459
2.	El terrorismo de ETA y el terrorismo islámico	460

II.	POLÍTICA CRIMINAL INTERNACIONAL FRENTE AL TERRORISMO	464
1.	Concepto de terrorismo: elementos integradores	469
2.	Las guerras preventivas y el Derecho penal del enemigo como estrategia internacional contra el enemigo	469
III.	POLÍTICA CRIMINAL ANTITERRORISTA EN ESPAÑA.....	470
1.	Evolución legislativa hacia el cumplimiento íntegro de la condena (LO 7/2003).....	470
2.	La LO 5/10, de 22 de junio, y el castigo de la captación y el adoctrinamiento	472
3.	El pacto antiterrorista y la LO 2/15, de 31 de marzo: la guerra contra el terrorismo y el regreso de la cadena perpetua	473
4.	Derecho procesal y suspensión de las garantías para el presunto terrorista	478
5.	La excepcionalidad en el ámbito penitenciario...	479
6.	Conclusiones valorativas: terrorismo y Derecho penal del enemigo.....	480
IV.	ALTERNATIVAS POLÍTICO CRIMINALES CONTRA EL FENÓMENO TERRORISTA.....	482
1.	Derecho penal vs guerra preventiva: la necesidad de un concepto consensuado de terrorismo	482
2.	El Derecho penal garantista frente al terrorismo: la resocialización como fin de la pena.....	483

3.	La necesidad de acabar con su financiación y sus causas: el necesario enfoque multiculturalista	484
4.	Propuesta alternativa en la legislación penal española	488
V.	TERRORISMO Y POLÍTICA CRIMINAL EN COSTA RICA	492

Capítulo 14

DIVERSIDAD CULTURAL Y POLÍTICA CRIMINAL

I.	GLOBALIZACIÓN Y DIVERSIDAD CULTURAL	499
1.	Emigración y sociedades multiculturales: el reto del multiculturalismo	499
2.	Cultura de origen vs cultura de acogida: los conflictos culturales.....	499
II.	MODELOS DE GESTIÓN DE LA DIVERSIDAD CULTURAL.....	504
1.	El modelo asimilacionista francés	504
2.	El modelo multiculturalista inglés	505
3.	La posición contradictoria de España frente al multiculturalismo: expulsión vs protección del extranjero	506
III.	MULTICULTURALISMO Y DERECHO PENAL.....	507
1.	Actuaciones frente al racismo y la discriminación: los delitos de odio	508

2.	Los delitos culturalmente motivados (<i>cultural crimes</i>).....	514
3.	<i>Cultural crimes</i> y sistema penal español	517
4.	Hacia un modelo multiculturalista de gestión de la diversidad cultural: propuestas alternativas....	521
IV.	COSTA RICA Y LA DIVERSIDAD CULTURAL DESDE LA POLÍTICA CRIMINAL.....	527