

El derecho penal ante lo «empírico»

Directores: Fernando Miró Llinares y Juan Luis Fuentes Osorio

Editorial Marcial Pons /2022

www.librotecnia.cl

ÍNDICE

	Pág.
NOTA PRELIMINAR	17

PRIMERA PARTE

LA FUNCIÓN DE LA PENA: ENTRE LA PREVENCIÓN Y EL MERECIMIENTO

¿UNA TREGUA EN LA GUERRA DE LOS PRINCIPIOS DISTRIBUTIVOS? MERECIMIENTO EMPÍRICO, CREDIBILIDAD MORAL Y LA INTERIORIZACIÓN DE LAS NORMAS SOCIALES, <i>por Paul H. Robinson</i>	23
1. INTRODUCCIÓN.....	23
2. ¿EXISTE TAL COSA COMO LA OPINIÓN DE LA COMUNIDAD SOBRE LA JUSTICIA?	25
3. ¿NO SON LAS OPINIONES DE LA COMUNIDAD SOBRE LA JUSTICIA BRUTALES Y DRACONIANAS?	27
4. ¿POR QUÉ DEBERÍA IMPORTARLE A UN UTILITARISTA EN MATERIA DE CONTROL DEL DELITO LO QUE LA COMUNIDAD PIENSA QUE ES JUSTO? ¿POR QUÉ EL PRINCIPIO DISTRIBUTIVO DEL MERECIMIENTO EMPÍRICO REDUCIRÍA EL DELITO?.....	33
5. AUNQUE EL MERECIMIENTO EMPÍRICO PUEDA TENER ALGÚN EFECTO SOBRE LA REDUCCIÓN DEL DELITO, ¿NO TENDRÍAN AÚN MÁS EFECTOS LOS PRINCIPIOS DISTRIBUTIVOS DE LA DISUASIÓN GENERAL O DE LA INCAPACITACIÓN DE LOS PELIGROSOS?	37
6. ¿DEBERÍA EL DERECHO PENAL DESVIARSE ALGUNA VEZ DE LOS PRINCIPIOS DE JUSTICIA COMPARTIDOS DE LA COMUNIDAD? SI NO, ¿NO ESTAMOS ATASCADOS EN EL <i>STATU QUO</i> QUE LOS REFORMADORES SOCIALES PODRÍAN TENER BUENAS RAZONES PARA QUERER CAMBIAR?	40

www.librotecnia.cl

	Pág.
7. CONCLUSIÓN.....	41
BIBLIOGRAFÍA.....	42
LA SALUD DEL DEBATE SOBRE LA PENA: PRIMEROS SÍNTOMAS TRAS UNA REVISIÓN SISTEMÁTICA DE LA LITERATURA (2000-2020), por Fernando Miró Llinares.....	43
1. UN DEBATE CRÓNICO.....	43
2. REVISIÓN SISTEMÁTICA SOBRE EL ESTUDIO ACADÉMICO EN TORNO A LAS TEORÍAS DE LA PENA (2000-2020).....	46
3. UNA EXPLORACIÓN MÁS: ¿QUÉ PARA QUÉ Y CÓMO SE DEBATE?.....	60
4. PRIMEROS SÍNTOMAS (PARA UN POSTERIOR DIAGNÓSTICO).....	66
BIBLIOGRAFÍA.....	69
RETRIBUCIÓN Y CONSECUENCIAS: ¿TODO EN UNO?, por Daniel Rodríguez Horcajo.....	73
1. INTRODUCCIÓN: RETRIBUCIONISMO Y CONSECUENCIALISMO EN LA TEORÍA DE LA PENA.....	73
2. LA NUEVA RETRIBUCIÓN O LOS EFECTOS DEL MERECIMIENTO.....	75
3. ¿POR QUÉ LO LLAMAN MERECIMIENTO CUANDO QUIEREN DECIR CONSECUENCIAS POSITIVAS?.....	81
4. DEFENSA DE UNA JUSTIFICACIÓN CONSECUENCIALISTA DE LA PENA: RAZONES.....	83
5. DEFENSA DE UNA JUSTIFICACIÓN CONSECUENCIALISTA DE LA PENA: IMPLICACIONES.....	87
6. CONCLUSIONES.....	92
BIBLIOGRAFÍA.....	92

SEGUNDA PARTE

POLÍTICA CRIMINAL: RAZÓN Y REALIDAD

REALIDAD, PRINCIPIOS, UTILIDAD Y SISTEMA EN ROXIN, por José Luis Díez Ripollés.....	99
1. INTRODUCCIÓN.....	99
2. REALIDAD Y VALORES.....	99
3. PRINCIPIOS Y DIRECTRICES.....	101

	Pág.
4. PRINCIPIOS Y DIRECTRICES EN LA ESTRUCTURA CATEGORIAL DEL SISTEMA DE RESPONSABILIDAD	104
4.1. El tipo	104
4.2. La antijuridicidad	106
4.3. La culpabilidad/responsabilidad	108
4.4. La punibilidad	113
4.5. Consideraciones finales	114
5. SISTEMA Y CASO	116
6. CONCLUSIONES	119
BIBLIOGRAFÍA	119
DERECHO PENAL Y OPINIÓN PÚBLICA: SOBRE LA RECONSTRUCCIÓN NORMATIVA DEL <i>ETHOS</i> SOCIAL, por Javier Cigüela Sola	123
1. INTRODUCCIÓN	123
2. UNA CUESTIÓN PREVIA: PROBLEMAS DE DELIMITACIÓN CONCEPTUAL	124
3. OPINIÓN PÚBLICA Y DERECHO PENAL: ESBOZO DE LOS ARGUMENTOS EN JUEGO	126
3.1. El Derecho penal como Derecho de la sociedad	126
3.2. Opinión pública y democratización del Derecho penal	130
3.3. Opinión pública y punitivismo	132
4. DERECHO PENAL, <i>ETHOS</i> SOCIAL Y OPINIÓN PÚBLICA: CONSIDERACIONES FINALES	136
BIBLIOGRAFÍA	142
EL CRUCE DE CAMINOS ENTRE LA FILOSOFÍA MORAL EXPERIMENTAL Y EL ESTUDIO DEL DERECHO PENAL. UNA PRIMERA APROXIMACIÓN AL PROBLEMA, por Vicente Valiente Ivañez	147
1. PLANTEAMIENTO Y DELIMITACIÓN DEL PROBLEMA	147
2. EL «GIRO EXPERIMENTAL» EN LA FILOSOFÍA MORAL CONTEMPORÁNEA	149
3. ARGUMENTOS A FAVOR DEL ESTUDIO EXPERIMENTAL DE LOS PROBLEMAS DEL DERECHO PENAL	153
3.1. El cumplimiento normativo y el «valor democrático»	154
3.2. El «argumento metodológico»	155
4. TRES DESAFÍOS DEL PROYECTO EXPERIMENTAL APLICADO AL DERECHO PENAL	159

	Pág.
4.1. El problema de la falacia naturalista	159
4.2. La «paradoja del principio democrático»	162
4.3. Intuiciones potencialmente arbitrarias.....	163
5. CONCLUSIÓN.....	165
BIBLIOGRAFÍA	166

TERCERA PARTE

LEY PENAL: APLICACIÓN Y EFECTOS

A PUNCH IN THE FACE OR A SLAP ON THE WRIST? LA EXIGUA SEVERIDAD DE LAS CONDENAS POR DELITO MEDIOAMBIENTAL, por Juan Luis Fuentes Osorio	173
1. INTRODUCCIÓN.....	173
2. SANCIONES APLICABLES EN LOS DELITOS CONTRA EL MEDIO AMBIENTE.....	176
3. PENAS IMPUESTAS POR DELITOS CONTRA EL MEDIO AMBIENTE.....	181
4. PENAS IMPUESTAS EN SENTENCIAS ANALIZADAS CONDENATORIAS POR DELITOS CONTRA LOS RECURSOS NATURALES Y LA FAUNA.....	187
5. CONCLUSIONES	194
BIBLIOGRAFÍA	194

MUERTE VIOLENTA DE MENORES EN LA JURISPRUDENCIA (2017-2019): REFORZANDO LAS CONCLUSIONES DEL ESTUDIO DE LOS AÑOS 2000-2016, por José Antonio Ramos Vázquez.....	197
1. INTRODUCCIÓN.....	197
2. EL PRIMER ESTUDIO (2000-2016).....	198
2.1. Metodología y muestra	198
2.2. Resultados obtenidos	199
2.2.1. Edad de la víctima	199
2.2.2. Los autores.....	199
2.2.3. Muerte de menores y violencia en la pareja.....	203
2.2.4. La aplicación de circunstancias atenuantes/eximentes a las madres.....	203
3. EL SEGUNDO ESTUDIO (2017-2019).....	204
3.1. Metodología y muestra	204
3.2. Resultados obtenidos	205

	Pág.
3.2.1. Edad de la víctima	205
3.2.2. Los autores.....	205
3.2.3. Violencia en la pareja/atenuantes o eximentes	209
4. LA ESTABILIDAD DE LAS CONCLUSIONES A LO LARGO DEL VENTENIO: 2000-2019.....	209
5. ANEXO: CUADRO SINÓPTICO DE LAS SENTENCIAS RECABADAS (PERIODO 2017-2019).....	210
EL TIPO PENAL DE <i>STALKING</i>: UNA REVISIÓN POLÍTICO-CRIMINAL TRAS SUS CINCO PRIMEROS AÑOS , por José R. Agustina y Victòria Fernández-Cruz	215
1. PLANTEAMIENTO	215
2. EL FENÓMENO DEL <i>STALKING</i> DESDE UNA PERSPECTIVA CRIMINOLÓGICA Y SU PROCESO DE CRIMINALIZACIÓN.....	216
3. LA INCORPORACIÓN DE UNA NUEVA FIGURA DE DELITO EN EL ART. 172 TER DEL CÓDIGO PENAL	221
4. PRIMERA FASE: ANÁLISIS DE LA APLICACIÓN DEL NUEVO TIPO PENAL A PARTIR DE UNA MUESTRA DE SENTENCIAS.....	224
4.1. Objetivos del estudio	225
4.2. Resultados	226
4.3. Conclusiones del estudio de sentencias	227
5. SEGUNDA FASE: ANÁLISIS DE DOS SENTENCIAS CLAVE EN LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO	229
6. PERSPECTIVA POLÍTICO-CRIMINAL	233
BIBLIOGRAFÍA	236

CUARTA PARTE

PRISIÓN: ENTRE LA REALIDAD Y LA NORMATIVIDAD

REALIDAD Y NORMATIVIDAD: ¿QUÉ APORTA LA CRIMINOLOGÍA AL ESTUDIO DE LA PRISIÓN? , por Elena Larrauri.....	243
1. INTRODUCCIÓN.....	243
2. DE LA PRISIÓN AUTORITARIA A LA PRISIÓN «LEGAL»: EL ESTUDIO CRIMINOLÓGICO DE LA PRISIÓN.....	244
3. CALIDAD DE VIDA EN PRISIÓN: EL ESTUDIO CRIMINOLÓGICO CONTEMPORÁNEO DE LA PRISIÓN	247
3.1. ¿Existen diferencias entre prisiones en lo que respecta a la calidad de vida?.....	250

	Pág.
3.2. ¿Qué factores son más relevantes para explicar dichas diferencias?.....	252
3.3. ¿Qué consecuencias comporta la distinta «calidad de vida» en una prisión?.....	255
4. CONCLUSIONES	257
BIBLIOGRAFÍA	257
HACIA UNA EJECUCIÓN PENITENCIARIA AUTÓNOMA Y LIBRE DE SER UTILIZADA COMO CORRECTIVO DEL FALLO CONDENATORIO, por Vicenta Cervelló Donderis	261
1. INTRODUCCIÓN: TENSIONES ENTRE CONDENA Y EJECUCIÓN	261
2. LA EXPANSIÓN DE LA CONDENA EN EL CUMPLIMIENTO PENITENCIARIO	262
3. LA DESCONFIANZA HACIA UN MODELO ABIERTO DE EJECUCIÓN	265
4. FUNDAMENTO Y LÍMITES DE UN MODELO INDIVIDUALIZADOR GARANTISTA	267
5. CRITERIOS PROPIOS DE VALORACIÓN PENITENCIARIA...	269
5.1. Historial criminal	270
5.2. Buena conducta	270
5.3. Peligrosidad criminal	271
6. PROPUESTAS DE MEJORA.....	272
6.1. Ponderación de la actividad delictiva previa	273
6.2. Comportamiento desarrollado durante su estancia en prisión	274
6.3. Expectativas de conducta futura y necesidades de intervención	275
7. CONCLUSIÓN.....	277
BIBLIOGRAFÍA	278
LA SUSPENSIÓN DE LA PENA DE PRISIÓN: ¿UNA ALTERNATIVA A LA PRISIÓN O UN ANZUELO PARA LA CONFORMIDAD?, por Daniel Varona Gómez	281
1. INTRODUCCIÓN.....	281
2. BREVE DESCRIPCIÓN DE LA CONFORMIDAD EN ESPAÑA	284
3. OBJETIVO DEL ESTUDIO	285
4. METODOLOGÍA DEL ESTUDIO	286
4.1. Muestra.....	286
4.2. Variables	286

	Pág.
4.3. Estrategia analítica	289
5. RESULTADOS	290
6. DISCUSIÓN.....	293
7. CONCLUSIÓN.....	295
APÉNDICE	296
BIBLIOGRAFÍA	299
LA PRISIONIZACIÓN EN ESPAÑA: MITO Y REALIDAD A PARTIR DE UNA ENCUESTA DE CALIDAD DE VIDA PENITENCIARIA, <i>por Jesús Barquín Sanz, Miguel Ángel Cano Paños y M.ª Ángeles Calvo Alba</i>	303
1. INTRODUCCIÓN.....	303
2. METODOLOGÍA	308
3. HIPÓTESIS DE PARTIDA.....	311
4. RESULTADOS	312
4.1. Perfil de la población penitenciaria encuestada.....	312
4.2. Percepción de las relaciones de los reclusos con el personal del centro.....	315
4.3. Percepción del ambiente en prisión y sus repercusiones en la resocialización	318
5. CONCLUSIONES	321
BIBLIOGRAFÍA	323
QUINTA PARTE	
PELIGROSIDAD: VALORACIÓN Y PROPORCIONALIDAD	
SENTENCING ALGORÍTMICO: TRES PRINCIPIOS, <i>por Christopher Slobogin</i>	327
1. TRES PRINCIPIOS QUE PODRÍAN REGIR LA EVALUACIÓN DE RIESGOS	328
2. LOS PRINCIPIOS APLICADOS AL <i>SENTENCING</i>	332
2.1. Adecuación.....	334
2.2. Validez	336
2.3. Equidad.....	337
3. TRANSPARENCIA Y PROCEDIMIENTO	340
4. CONCLUSIÓN: LAS ALTERNATIVAS A LAS HVR.....	343
BIBLIOGRAFÍA	345

INSTRUMENTOS ACTUARIALES DE EVALUACIÓN DEL RIESGO DE VIOLENCIA Y JUSTICIA PENAL. ¿HACIA LA CONFIGURACIÓN DE LA PELIGROSIDAD CRIMINAL COMO EJE DE LA INTERVENCIÓN PENAL?, por Asier Urruela Mora.....	349
1. CONSIDERACIONES PRELIMINARES	349
2. CONTEXTO DE INCIDENCIA DE LOS INSTRUMENTOS ACTUARIALES DE EVALUACIÓN DEL RIESGO EN EL MARCO DEL SISTEMA DE JUSTICIA PENAL ESTADOUNIDENSE	353
3. CONSIDERACIONES CRÍTICAS EN TORNO AL EMPLEO DE INSTRUMENTOS ACTUARIALES DE EVALUACIÓN DEL RIESGO PARA LA DETERMINACIÓN DE LA SENTENCIA PENAL.....	354
3.1. La capacidad de las herramientas actuariales de evaluación del riesgo para predecir el comportamiento criminal futuro a nivel individual.....	354
3.2. La interpretación de los resultados de los instrumentos actuariales de evaluación del riesgo por parte de los operadores jurídicos.....	356
3.3. ¿Existe un sesgo racial en numerosas herramientas actuariales de evaluación del riesgo de violencia-reincidencia?	358
3.4. Inferencia Grupo a Individuo (G2i)	360
3.5. Sesgos cognitivos en la toma de decisiones en materia de reincidencia. Particular consideración de la incidencia de la inteligencia artificial y el <i>machine learning</i> en esta esfera	361
4. EL IMPACTO DE LOS INSTRUMENTOS ACTUARIALES DE PREDICCIÓN DEL RIESGO COMO VÍA PRIVILEGIADA DE PENETRACIÓN DE LA PELIGROSIDAD CRIMINAL EN LA DETERMINACIÓN DE LA SENTENCIA.....	363
5. CONSIDERACIONES FINALES. IMPLICACIONES PARA EL DERECHO PENAL ESPAÑOL.....	366
BIBLIOGRAFÍA	370
 EVIDENCE-BASED SENTENCING Y EVIDENCIA CIENTÍFICA, por Lucía Martínez Garay	 375
1. INTRODUCCIÓN.....	375
2. ¿QUÉ ES EL EVIDENCE-BASED SENTENCING?.....	377
2.1. Los principios de la intervención correccional efectiva y el modelo «Riesgo-Necesidad-Responsividad»	379
2.2. La justicia gerencial-actuarial y la gestión efectiva del riesgo... ..	380
2.3. Las «políticas basadas en la evidencia».....	383
3. EL EVIDENCE-BASED SENTENCING Y LA EVIDENCIA CIENTÍFICA.....	387

	Pág.
3.1. La calidad de la evidencia sobre la que se basa el <i>evidence-based sentencing</i>	387
3.2. ¿Hay evidencia empírica de que el <i>evidence-based sentencing</i> alcance sus objetivos?	393
3.3. Discusión	397
4. CONCLUSIONES	401
BIBLIOGRAFÍA	403
CONSTRUYENDO LA EXIGIBILIDAD: SOBRE LA INCORPORACIÓN DE LAS EVIDENCIAS EMPÍRICAS EN LA CONFORMACIÓN DE LA NORMATIVIDAD, por Fernando Guanarteme Sánchez Lázaro	409
1. DOS PROBLEMAS DE MIEDO INSUPERABLE, A MODO DE INTRODUCCIÓN.....	409
2. EN PARTICULAR, EXIGIBILIDAD Y FUERZAS Y CUERPOS DE SEGURIDAD.....	411
2.1. Doctrina jurisprudencial.....	412
2.2. Persona media y fuerzas y cuerpos de seguridad.....	413
2.2.1. Datos generales.....	413
2.2.2. Experticia e intervención operativa	413
2.2.3. Sobre la racionalidad de la intervención.....	416
2.3. Por poner dos ejemplos: sobre los márgenes de aplicación	417
3. OTROS PERFILES DE APROXIMACIÓN.....	420
3.1. Víctima de malos tratos	420
3.2. Padecimiento de toxicomanías.....	422
4. EPÍLOGO: SOBRE EL PRINCIPIO DE CULPABILIDAD	423
BIBLIOGRAFÍA	425