

Manual sobre las penas

Autor: Edison Carrasco Jiménez

Der Ediciones /2024

www.librotecnia.cl

ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	XV
NOTA PREVIA.....	XVII
PRIMERA PARTE: ESTUDIOS TEÓRICOS SOBRE LA PENA.....	1
1. CONCEPTO DE PENA.....	3
2. TEORÍAS DE LA PENA.....	5
2.1. Introducción.....	5
2.2. Teorías absolutas de la pena.....	8
A) Fundamentos de la teoría absoluta de la pena.....	8
B) El derecho penal y las teorías absolutas de la pena.....	10
2.3. Teorías de la prevención.....	12
A) Teorías de la prevención negativa.....	12
a. Teorías de la prevención general negativa (objetiva).....	12
b. La teoría económica del crimen.....	15
c. Teorías de la prevención general a la reacción informal o teorías de la prevención negativa subjetiva.....	18
d. Teoría de la prevención general a las revoluciones.....	19
e. Teorías de la prevención especial negativa.....	24
B) Teorías de la prevención positiva.....	26
a. Teorías de la prevención general positiva.....	26
b. Teorías de la prevención especial positiva.....	28
2.4. Teorías o fórmulas de la restauración como fin de la pena.....	29
2.5. Teorías de la unión, mixtas o eclécticas.....	31
2.6. Teorías escépticas de los fines de la pena.....	35

a.	La teoría de la autoconstatación ideológico-simbólica	35
b.	Teoría agnóstica de la pena	36
c.	La posición frente al fin de la pena en NIETZSCHE	38
d.	Del minimalismo penal a las teorías abolicionistas	39
3.	CRÍTICA A LAS TEORÍAS DE LA PENA	42
3.1.	Crítica al concepto “fin de la pena”	42
3.2.	Crítica al concepto “teoría”	43
3.3.	Refractariedad a la distinción conceptual entre teorías absolutas y relativas.....	44
3.4.	Críticas a la retribución.....	45
3.5.	Crítica a la prevención general negativa.....	46
3.6.	Críticas y observaciones a la teoría económica del delito	47
3.7.	Críticas a la prevención especial por la doctrina penal.....	51
3.8.	Crítica a la prevención negativa especial.....	51
3.9.	Crítica a la prevención especial positiva	52
3.10.	Críticas a la prevención general positiva por la doctrina penal	53
3.11.	Críticas a las teorías de la unión, mixtas o eclécticas	53
3.12.	Opinión personal.....	54
4.	MODO EN EL QUE SE ESTUDIARÁN LAS PENAS EN ESTE LIBRO (METODOLOGÍA)	55
	SEGUNDA PARTE: PENAS SIMPLES	57
	CAPÍTULO I: PENAS QUE AFECTAN LA VIDA Y LA LIBERTAD INDIVIDUAL	59
1.	BREVE MENCIÓN SOBRE LA PENA DE MUERTE.....	61
1.1.	La pena de muerte en la actualidad.....	61
1.2.	La pena de muerte en la legislación chilena	62
2.	PENAS PRIVATIVAS DE LIBERTAD.....	63
2.1.	Problemas criminológicos de la privación de libertad.....	63
2.2.	Propuestas para el mejoramiento carcelario	69
A)	Propuestas generales	69
B)	Progresividad penitenciaria: un objetivo a alcanzar en Chile de modo real	71
2.3.	Penas de presidio, reclusión y prisión.....	74

A) Efectos.....	74
a. Presidio.....	74
b. Reclusión y prisión.....	75
c. Presidio perpetuo.....	75
B) Lugar de cumplimiento.....	76
3. PENAS RESTRICTIVAS DE LIBERTAD.....	76
3.1. Algo de historia.....	77
3.2. Penas en específico.....	78
4. PENAS LIMITATIVAS DE LA LIBERTAD.....	79
4.1. Sujeción a la vigilancia de la autoridad.....	79
A) Regulación.....	79
B) ¿Es la sujeción a la vigilancia de la autoridad una pena?.....	79
4.2. En qué consiste.....	79
4.3. Casos en que se impone.....	80
CAPÍTULO II: PENAS PECUNIARIAS.....	81
1. GENERALIDADES.....	83
2. MULTA.....	84
2.1. Explicación preliminar.....	84
2.2. Orígenes y desarrollo histórico de la multa.....	86
2.3. Regulación de la multa.....	90
2.4. Características de la multa.....	92
2.5. Ventajas de la multa.....	92
A) Ventajas penales.....	92
B) Ventajas procesales.....	93
C) Ventajas penitenciarias.....	94
D) Ventajas presupuestarias.....	94
E) Ventajas sociales.....	94
F) Ventajas humanas.....	95
2.6. Desventajas de la multa.....	95
A) Problemas con la efectividad de la multa.....	95
a. Problemas con la proporcionalidad.....	95
b. Problemas con la alternatividad de la multa.....	96
c. Transferencia a terceros.....	96
d. Problemas económicos en el sujeto.....	96

e. Problemas de efectos secundarios familiares.....	97
f. Problemas con la realidad económica donde se impone.....	97
2.7. Clases de sistema de determinación legal de la multa.....	98
A) Sistema de patrón fijo o absoluto.....	98
B) Sistema de patrón relativo o variable.....	99
a. Sistema de patrón de la multa en el Código Penal chileno.....	100
b. Sistema de días-multa.....	103
i. Determinación del día multa.....	103
ii. Aumento del valor en consideración al patrimonio.....	104
2.8. Aplicación y determinación de la multa en el Código Penal.....	104
2.9. Carácter “residual” de la multa y orden de prelación.....	107
A) Carácter residual de la multa.....	107
B) Orden de prelación de la multa.....	108
2.10. Observaciones generales.....	109
A) Disparidad en el uso de un patrón único.....	109
B) Ausencia de uniformidad en los marcos penales.....	110
C) Baja expectativa de cumplimiento de la multa por orden de prelación.....	110
3. COMISO.....	111
3.1. Regulación legal y concepto.....	111
3.2. Función y característica jurídica principal del comiso.....	112
3.3. Objeto del comiso.....	113
A) Objetos expresos en el Código Penal.....	114
B) Utilidad o ganancia en otros cuerpos normativos.....	115
C) Delitos específicos sancionados con el comiso y sus objetos de comiso.....	116
3.4. Regulación del comiso para las faltas.....	118
3.5. El comiso en el delito de drogas (Ley N° 20.000).....	118
A) Objeto del comiso.....	119
3.6. El comiso en otras leyes.....	120
4. CONFISCACIÓN.....	120
4.1. Historia.....	120
4.2. Mención constitucional.....	123
4.3. Problemas que existían con la confiscación.....	123
5. CAUCIÓN.....	124

CAPÍTULO III: PENAS PRIVATIVAS DE DERECHOS	127
1. GENERALIDADES.....	129
1.1. Exposición	129
1.2. Regulación general	131
1.3. Historia legislativa.....	131
2. INHABILITACIÓN.....	132
2.1. Regulación.....	132
2.2. Concepto y función.....	132
2.3. Características de la pena de inhabilitación.....	133
2.4. Objetos de la inhabilitación	133
A) Cargos y empleos.....	133
B) Derechos políticos.....	135
C) Profesiones titulares.....	136
D) Emisión de licencias médicas.....	137
2.5. Clasificación de la inhabilitación.....	137
A) Según la escala de penas.....	137
B) Según su duración.....	138
C) Según su extensión.....	139
2.6. Tiempo de inhabilitación	139
2.7. Penas de las cuales la inhabilitación es accesoria.....	139
2.8. Efectos de la pena de inhabilitación	140
2.9. Relación de la inhabilitación con el indulto	141
2.10. Grados escala de penas de la inhabilitación	142
2.11. La inhabilitación como pena principal	142
3. SUSPENSIÓN DE CARGO U OFICIO PÚBLICO O PROFESIÓN TITULAR	143
3.1. Regulación	143
3.2. Efecto jurídico-penal	143
3.3. Escala.....	143
3.4. Suspensión como medida	143
4. INHABILIDAD O SUSPENSIÓN PARA CONDUCIR VEHÍCULOS A TRACCIÓN MECÁNICA O ANIMAL.....	144
5. PENA DE INTERDICCIÓN DEL DERECHO DE EJERCER LA GUARDA Y SER OÍDOS COMO PARIENTES.....	144
6. PÉRDIDA DE LA PATRIA POTESTAD O INHABILITACIÓN PARA OBTENERLA	145

7. PÉRDIDA DE LA AUTORIZACIÓN PARA QUE LA VÍCTIMA MENOR DE EDAD SALGA DEL PAÍS.....	145
8. PÉRDIDA DE TODOS LOS DERECHOS QUE POR EL MINISTERIO DE LA LEY SE LE CONFIRIEREN RESPECTO DE LA PERSONA Y BIENES DEL OFENDIDO, DE SUS ASCENDIENTES Y DESCENDIENTES.....	145
9. INHABILITACIÓN EN LOS DELITOS ECONÓMICOS.....	145
TERCERA PARTE: PENAS COMPUESTAS	147
CAPÍTULO I: PENAS COMPLEJAS.....	149
1. INTRODUCCIÓN	151
2. EXPRESIÓN NORMATIVA DE PENAS COPULATIVAS Y PENAS ALTERNATIVAS EN EL CÓDIGO PENAL CHILENO	153
3. ESTRUCTURA LÓGICA DEL LENGUAJE NORMATIVO PARA EL MARCO PENAL DE LAS PENAS COPULATIVAS Y DE LAS PENAS ALTERNATIVAS	157
4. LAS CRÍTICAS Y OBSERVACIONES FORMULADAS POR LA DOCTRINA A LA UTILIZACIÓN NORMATIVA DE LAS PENAS COPULATIVAS Y ALTERNATIVAS.....	163
5. PROPUESTAS DE APLICACIÓN Y USO PARA CASOS ESPECÍFICOS DE PENAS CONJUNTAS Y ALTERNATIVAS.....	165
6. LA PROBLEMÁTICA CATEGORÍA DE LAS “PENAS FACULTATIVAS” DE LA DOCTRINA CHILENA.....	170
6.1. Estado de la cuestión y exposición del problema.....	170
6.2. Análisis de las penas facultativas	171
6.3. Inexistente función de la “pena facultativa” y de sus efectos jurídico-penales.....	174
6.4. Comentarios finales	175
CAPÍTULO II: PENAS ACCESORIAS.....	179
1. CUADRO GENERAL DE LAS PENAS ACCESORIAS EN LA LEGISLACIÓN CHILENA.....	181
2. PENAS CONSIDERADAS EXPRESAMENTE COMO ACCESORIAS EN EL CÓDIGO PENAL.....	184
3. LOS PROBLEMAS PARA DETERMINAR CARACTERÍSTICAS GENERALES EN LAS PENAS ACCESORIAS.....	185
4. CONSECUENCIAS DE LO EXPRESADO	190
4.1. Carácter “materialmente reglamentario” de las penas accesorias	190
4.2. Carácter funcional y relativo de la pena accesoria	191

4.3. Cómo podrían concebirse las penas accesorias bajo esta óptica. Reflexiones de <i>lege ferenda</i>	192
CUARTA PARTE: PENAS SUSTITUTIVAS Y LIBERTAD CONDICIONAL	195
CAPÍTULO I: CUESTIONES INTRODUCTORIAS	197
1. LOS SISTEMAS BÁSICOS DE SUSTITUTIVOS PENALES EN OCCIDENTE	199
1.1. Sistema angloamericano	199
A) La Probation System o Sistema de la Probation	199
B) Derivaciones de la “Probation System”	201
a. Community-Based Corrections (Programas de Base Comunitaria)	201
b. <i>Conditional Sentence</i> (sentencia condicional)	202
C) “Parole” o libertad condicional	203
1.2. Sistema galo.....	204
2. INSTRUMENTOS INTERNACIONALES RELATIVOS A LAS PENAS SUSTITUTIVAS	205
2.1. Resolución 45/110 de la Asamblea General, reglas mínimas de las Naciones Unidas sobre las medidas no privativas de la libertad, conocida como “Reglas de Tokio” (1990)	205
2.2. Resolución 1998/23, del Consejo Económico y Social, de 30 de julio. Declaración de Kadoma sobre el servicio a la comunidad y recomendaciones del seminario denominado “Justicia penal: el problema del hacinamiento en las cárceles”, celebrado en San José de Costa Rica del 3 al 7 de febrero de 1997	206
2.3. Resolución 65/229, Reglas de las Naciones Unidas para el tratamiento de las reclusas y medidas no privativas de la libertad para las mujeres delincuentes (Reglas de Bangkok), 16 de marzo de 2011	207
2.4. Reforma penitenciaria y medidas alternativas al encarcelamiento en el contexto latinoamericano, opinión técnica consultiva, ex Oficio N° 006/2013, dirigida a los Estados de la región de América Latina	207
3. PENAS SUSTITUTIVAS EN EL SISTEMA LEGAL CHILENO Y SUS CLASES	208
3.1. De qué tratan las penas sustitutivas	208
3.2. Pena sustitutiva por vía de conversión de la multa.....	208
3.3. Pena de multa sustituida por privación de libertad.....	209
3.4. Pena sustitutiva a las penas privativas o restrictivas de libertad	209
4. FINES ESPECÍFICOS DE LAS PENAS SUSTITUTIVAS CHILENAS	209

CAPÍTULO II: PENA SUSTITUTIVA POR VÍA DE CONVERSIÓN DE LA MULTA.....	211
1. ANTECEDENTES HISTÓRICOS.....	213
2. MARCO GENERAL.....	218
3. PENA SUSTITUTIVA DE PRESTACIÓN DE SERVICIOS EN BENEFICIO DE LA COMUNIDAD.....	220
3.1. Instrumentos internacionales relacionados indirectamente con la pena de trabajo o servicio.....	220
3.2. Los trabajos o servicios en beneficio de la comunidad como pena.....	221
A) Principios y fines a los que responde esta pena.....	221
B) Advertencias y previsiones respecto a la pena de trabajos o servicios.....	222
3.3. Señalamiento de la conversión de la multa por la pena de prestación de servicios.....	226
3.4. Requisitos para la aplicación de esta pena sustitutiva.....	226
3.5. Definición de la pena de prestación de servicios en beneficio de la comunidad.....	227
3.6. Acuerdo del condenado.....	228
3.7. Tipo de servicio a realizar.....	229
3.8. Administración de esta pena.....	232
3.9. Tiempo del servicio y sistema de conversión para la sustitución.....	233
3.10. Lugar de los servicios prestados.....	234
3.11. Informe y notificación del trabajo a realizar por el condenado a los intervinientes.....	234
3.12. Ejecución de la pena.....	234
3.13. Término de la pena sustitutiva de prestación de servicios.....	235
A) Por cumplimiento de la pena.....	235
B) Por incumplimiento de la pena siempre y cuando así lo determine el juez.....	236
C) Por solicitud del condenado.....	238
3.14. Cambio de lugar de trabajo.....	238
3.15. El delegado de la pena de prestación de servicios.....	239
A) Definición.....	239
B) Características.....	239
C) Requisitos para ser delegado.....	239
3.16. Funciones del delegado de la pena de prestación de servicios en beneficio de la comunidad.....	240

4. PENA SUSTITUTIVA DE LA LEY DE DROGAS	241
5. ALGUNA MENCIÓN AL ARTÍCULO 483 B) DEL CÓDIGO PENAL	243
CAPÍTULO III: PENAS SUSTITUTIVAS DE LAS PENAS PRIVATIVAS Y RESTRICATIVAS DE LIBERTAD (LEY N° 18.216)	245
1. REGULACIÓN LEGAL.....	247
2. CARACTERÍSTICAS.....	248
3. ANTECEDENTES GENERALES	249
3.1. Gradualidad en la aplicación de la nueva Ley N° 18.216.....	252
4. CONTEXTO NORMATIVO DE LAS PENAS SUSTITUTIVAS.....	254
5. ÁMBITO DE APLICACIÓN	254
6. REINCIDENCIA EN LA LEY N° 18.216.....	255
7. CATÁLOGO DE LAS PENAS SUSTITUTIVAS.....	255
8. REGLA SOBRE LA REINCIDENCIA	257
9. DETERMINACIÓN DEL TIEMPO DE LA PENA SUSTITUTIVA ANTE UNA ABSORCIÓN DE PENA.....	257
10. IMPROCEDENCIA DE LAS PENAS SUSTITUTIVAS	257
10.1. Marco legal.....	257
10.2. Delitos que hacen improcedente la pena sustitutiva.....	260
A) Improcedencia total de pena sutitutiva	260
B) Improcedencia parcial.....	263
C) Improcedencia condicional.....	264
D) Improcedencia en los simples delitos	265
10.3. Limitaciones a la procedencia	265
11. CLASES DE PENAS SUSTITUTIVAS DE LA LEY N° 18.216.....	266
11.1. Remisión condicional	266
A) Definición.....	266
B) Requisitos de procedencia de la remisión condicional	267
C) Casos de improcedencia.....	269
D) En qué consiste la remisión condicional.....	270
E) Forma de proceder en caso de incumplimiento de la remisión condicional.....	272
F) Informe de Gendarmería sobre el cumplimiento de la remisión condicional.....	273

11.2. Reclusión parcial	273
A) Definición.....	274
B) Clasificación de la reclusión parcial	275
C) Lugares y modalidades de la reclusión parcial	275
a. Domicilio del condenado	275
b. Establecimiento especial	276
D) Requisitos para su procedencia.....	276
E) Cálculo de las horas de reclusión parcial	278
F) Incumplimiento de la reclusión parcial.....	278
G) Informe de cumplimiento de la reclusión parcial	279
11.3. Prestación de servicios en beneficio de la comunidad.....	279
A) Definición.....	280
B) Tipo de servicio prestado	281
C) Requisitos.....	282
D) Limitación para su procedencia	283
E) Sistema de conversión y exigencias en tiempo para el desarrollo del trabajo	283
F) Informe sobre plan de cumplimiento de la pena.....	284
G) Audiencia de seguimiento y control judicial de esta pena.....	285
H) Informe sobre la ejecución de la pena.....	285
I) Incumplimiento y quebrantamiento de esta pena.....	285
J) Delegados de prestación de servicios en beneficio de la comunidad.	286
K) Entidad beneficiaria y el centro de cumplimiento de servicios comunitarios.....	287
11.4. Libertad vigilada.....	288
A) Clases de libertad vigilada	288
B) Definición de libertad vigilada simple y sus requisitos	289
C) Definición de libertad vigilada intensiva y sus requisitos.....	291
D) Tiempo de la libertad vigilada	292
E) Obligación de presentación del condenado a Gendarmería.....	293
F) Trámites anteriores al plan de intervención	293
G) Plan de intervención individual y sus plazos	293
H) Contenido del plan de intervención	294
I) Condiciones que se imponen por la libertad vigilada simple e intensiva	295
J) Condiciones adicionales en el caso de libertad vigilada intensiva	297
K) Condición de tratamiento ante consumo problemático de alcohol o drogas	298

L) Medidas de supervisión del delegado	299
M) Informe de incumplimiento de la libertad vigilada.....	300
N) Informe de cumplimiento de la libertad vigilada.....	300
11.5. Los funcionarios de la libertad vigilada: supervisor técnico y el delegado	00
A) El supervisor técnico.....	300
B) El delegado de libertad vigilada y los requisitos para serlo.....	301
C) Objetivo de la intervención psicosocial del delegado.....	304
D) Tipos de delegados.....	304
12. TRATAMIENTO DE CONSUMO PROBLEMÁTICO DE DROGAS Y ALCOHOL	306
12.1. Pena de expulsión de extranjeros.....	308
A) Regulación	308
B) Críticas formuladas	309
C) Requisitos.....	312
D) Audiencia de sustitución de pena por expulsión.....	312
E) Trámites posteriores.....	313
F) Plazo de prohibición de ingreso.....	313
13. REEMPLAZO DE PENA SUSTITUTIVA.....	313
14. PENA MIXTA	314
14.1. Definición y característica jurídica central de la pena mixta.....	314
14.2. Requisitos	316
14.3. Exigencias procesales para su procedencia	317
14.4. Audiencia de pena mixta	318
14.5. Cumplimiento de la pena mixta.....	318
14.6. Incompatibilidad con el reemplazo de la pena	318
15. PROCEDIMIENTO DE APLICACIÓN DE LAS PENAS SUSTITUTIVAS.....	319
15.1. Momento procesal de su pronunciamiento	319
15.2. Presencia de la víctima	319
15.3. Obligaciones una vez ejecutoriada la sentencia que ordena una pena sustitutiva.....	319
15.4. Recurso de apelación	320
16. INTERVINIENTES DURANTE LA EJECUCIÓN.....	321
17. ACTITUDES PROCESALES DEL CONDENADO.....	321
17.1. Presentarse a cumplir la pena	321
17.2. Incumplimiento.....	321
17.3. Quebrantamiento.....	322

17.4. Audiencia de incumplimiento o quebrantamiento de pena sustitutiva	322
17.5. Resolución de la audiencia de incumplimiento o quebrantamiento	323
18. MONITOREO TELEMÁTICO	324
18.1. El sistema de monitoreo en general	324
18.2. El monitoreo telemático en la Ley N° 18.216.....	326
18.3. Penas a las cuales se dispone el monitoreo.....	328
18.4. Definiciones técnicas reglamentarias para el uso del monitoreo telemático	330
18.5. Característica del sistema de monitoreo telemático.....	331
18.6. Casos particulares en que se hace uso del dispositivo de monitoreo telemático	332
18.7. Informe de factibilidad técnica	333
18.8. Orden del tribunal para el uso del monitoreo	335
18.9. Plazo de comparecencia para el cumplimiento de la pena	336
18.10. Información al condenado con el mecanismo monitoreo telemático	337
18.11. Advertencias que reporte el sistema de monitoreo telemático	337
18.12. Audiencia de modificación de la medida de control.....	339
18.13. Información de lo obtenido por medios telemáticos.....	339
18.14. Reparación y reemplazo del dispositivo.....	341
18.15. Retiro del dispositivo.....	341
18.16. Obligación de comunicar desperfecto del dispositivo por el condenado	341
18.17. Tipos penales especiales y sanciones relativas al monitoreo telemático.	341
A) Tipo penal de revelamiento de información del medio telemático	341
B) Tipo penal de daño del dispositivo de monitoreo telemático.....	342
C) Omisión de informar el desperfecto del dispositivo de monitoreo ...	344
19. ESPECIFICACIONES EN CUANTO A LA ORGÁNICA DE LA LEY.....	345
20. MÁCULA PENAL.....	346
21. NORMAS ESPECIALES SOBRE LA SITUACIÓN DEL PERSONAL DE LAS FUERZAS ARMADAS Y CARABINEROS DE CHILE MIENTRAS ESTÉ EN SERVICIO.....	346
CAPÍTULO IV: LIBERTAD CONDICIONAL	349
1. REGULACIÓN LEGAL.....	351
2. TIPO Y CONCEPTO DE LIBERTAD CONDICIONAL.....	352
3. FUNDAMENTO DE LA LIBERTAD CONDICIONAL	353

4. CARACTERÍSTICA JURÍDICA CENTRAL.....	354
5. ÓRGANOS Y FUNCIONES QUE INTERVIENEN EN LA LIBERTAD CONDICIONAL	355
5.1. Comisión de libertad condicional.....	355
5.2. Delegado de libertad condicional.....	356
5.3. Tribunal de conducta	357
A) Integración	357
B) Funcionamiento.....	358
6. REQUISITOS MATERIALES PARA OBTENER LA LIBERTAD CONDICIONAL.....	358
7. REVOCACIÓN DE LA LIBERTAD CONDICIONAL	361
8. CONCESIÓN DE LA LIBERTAD COMPLETA	361
BIBLIOGRAFÍA	363

www.librotecna.cl