

ESTUDIOS DE DERECHO PENAL

NIEVES SANZ MULAS

**POLÍTICA CRIMINAL  
EN LA ERA DE LA  
GLOBALIZACIÓN**

COMENTARIOS DE POLÍTICA CRIMINAL CHILENA A CARGO DEL PROFESOR  
RODRIGO MEDINA JARA

PRÓLOGO DEL PROFESOR  
CARLOS CASTRO VARGAS

**Eh** Editorial Hammurabi®

ESTUDIOS DE DERECHO PENAL

POLÍTICA CRIMINAL  
EN LA ERA DE LA  
GLOBALIZACIÓN

EDITADO POR TOSHIO KANEKO Y TETSUO FUJIMURA  
Revisión: Masumi Imai

Traducción de Yamaguchi Yuzuru y Yajima

Eh

Editorial Hamamatsu

NIEVES SANZ MULAS

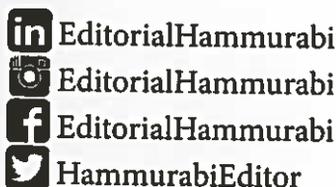
# POLÍTICA CRIMINAL EN LA ERA DE LA GLOBALIZACIÓN

COMENTARIOS DE POLÍTICA CRIMINAL CHILENA A CARGO DEL PROFESOR  
RODRIGO MEDINA JARA

PRÓLOGO: CARLOS ENRIQUE CASTRO VARGAS

**Eh**

EDITORIAL HAMMURABI®



**POLÍTICA CRIMINAL EN LA ERA DE LA GLOBALIZACIÓN**

© Es propiedad de Nieves Sanz Mulas

Registro de Propiedad Intelectual N° 305965

ISBN: 978-956-6022-38-1

Tiraje 500 ejemplares

1ª Edición, Agosto 2019

Editorial Hammurabi®

Editor: Manuel Alvarez Cabello

Teléfono: +56955258948

Correo electrónico: [manuel.alvarez@editorialhammurabi.com](mailto:manuel.alvarez@editorialhammurabi.com)

Sitio web: [www.editorialhammurabi.com](http://www.editorialhammurabi.com)

Portada y diagramación: Editorial Hammurabi

Impresión: Impreso en Gráfica LOM

**IMPRESO EN CHILE / PRINTED IN CHILE**

Impreso en gráfica Lom

Gráfica LOM sólo actúa como impresor



**ADVERTENCIA**

La Ley N° 17.336 sobre Propiedad Intelectual prohíbe el uso no exceptuado de obras protegidas sin la autorización expresa de los titulares de los derechos de autor. El fotocopiado o reproducción por cualquier otro medio o procedimiento, de la presente publicación, queda expresamente prohibido. Usos infractores pueden constituir delito.

(Las opiniones vertidas en este trabajo son responsabilidad exclusiva del autor)

*El conocimiento, o sea la obligación de procurarse con todo esmero la manera de ayudar a su defendido, internándose para ello en las necesidades del hecho y en las profundidades del derecho.*

*Francesco Carrara*

# ÍNDICE

PRÓLOGO .....	19
---------------	----

## CAPÍTULO 1 APROXIMACIÓN CONCEPTUAL A LA POLÍTICA CRIMINAL

I. CONCEPTO Y NATURALEZA .....	21
II. LA POLÍTICA CRIMINAL COMO PARTE DE LA POLÍTICA ESTATAL .....	21
1. Estados totalitarios y política criminal .....	22
2. La política criminal en los Estados democráticos: los derechos fun- damentales como límite .....	22
3. La prevención del crimen en un Estado social y democrático de derecho .....	24
III. LA POLÍTICA CRIMINAL COMO DISCIPLINA .....	25
1. Objeto y método .....	25
2. Funciones de la Política Criminal .....	26
3. Relación de la Política criminal con el Derecho penal y la Criminología .....	27
IV. POSIBLES PROPUESTAS DE LA POLÍTICA CRIMINAL .....	29
1. Políticas sociales: especial referencia a la política educativa .....	30
2. Políticas de medios de comunicación .....	31
3. Otras propuestas jurídicas: el Derecho administrativo sancionador .....	31
4. Medios de solución de los conflictos extrapenales: la justicia restau- rativa .....	32
5. Propuestas penales .....	32

## CAPÍTULO 2 DESARROLLO HISTÓRICO DE LA POLÍTICA CRIMINAL: EVOLUCIÓN DE LOS MODELOS DE REACCIÓN SOCIAL

I. INTRODUCCIÓN. LA CONCEPCIÓN PRE-CIENTÍFICA DEL DELITO .....	35
---	----

II. DERECHO PENAL Y ESTADO LIBERAL DE DERECHO: LA ESCUELA CLÁSICA .....	36
III. LA EVOLUCIÓN HACIA EL ESTADO SOCIAL DE DERECHO Y LA ESCUELA POSITIVA .....	38
1. El tránsito hacia el Estado social de Derecho y surgimiento del positivismo .....	38
2. El Positivismo criminológico y el surgimiento del "peligrosismo" .....	38
3. El positivismo crítico del correccionalismo español y la Terza Scuola ..	39
4. El Positivismo jurídico .....	40
5. La dirección político criminal española .....	42
IV. EL AUTORITARISMO POLÍTICO CRIMINAL .....	42
1. Autoritarismo soviético y política criminal .....	43
2. La política criminal del fascismo italiano .....	43
3. La política criminal del franquismo español .....	43
4. La política criminal del nacionalsocialismo alemán .....	44
V. EL ABOLICIONISMO: MÉRITOS Y CRÍTICAS .....	46

## CAPÍTULO 3

## LA POLÍTICA CRIMINAL ACTUAL: DEL WELFARISMO PENAL A LA POLÍTICA DE LA EXCLUSIÓN

I. EL ESTADO DE BIENESTAR Y SU POLÍTICA CRIMINAL .....	49
1. Orígenes del Estado social de Derecho (Welfare State) .....	49
2. Crisis del positivismo y concepción funcional del delito .....	49
3. La cooperación y protección internacional de los derechos humanos: la internacionalización del Derecho penal .....	51
II. RASGOS DE LA SOCIEDAD ACTUAL .....	53
1. Crisis del Welfare State y neoliberalismo .....	53
2. Globalización y sociedad del riesgo .....	55
III. POLÍTICA CRIMINAL EN LA ERA DE LA GLOBALIZACIÓN .	57
1. Derecho penal simbólico .....	57
2. Derecho penal del riesgo .....	58
3. Derecho penal del enemigo y antigarantismo penal y procesal .....	60

## CAPÍTULO 4

## LA POLÍTICA CRIMINAL EN ESPAÑA

I. SUS LÍMITES CONSTITUCIONALES .....	63
---------------------------------------	----

1. Principios rectores de la política criminal: seguridad, legalidad y dignidad del ser humano .....	63
2. Principios limitadores del ius puniendi .....	64
3. Conclusiones valorativas .....	68
<b>II. LAS REFORMAS PENALES Y SU POLÍTICA CRIMINAL: EL NUEVO AUTORITARISMO POLÍTICO CRIMINAL EN ESPAÑA .....</b>	<b>68</b>
1. El año 2000 y el comienzo de la “persecución” penal de los inmigrantes ilegales .....	69
2. Las reformas penales de 2003 y el tránsito hacia un Código penal de la seguridad .....	69
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 .....	71
4. La LO 15/2007 y la reforma de los delitos contra la seguridad vial: la saturación de los juzgados .....	71
5. La LO 5/10, de 22 de junio de reforma del CP y la medida de libertad vigilada .....	71
6. La Ley Orgánica 1/15, de 30 de marzo, de reforma del CP y la reintroducción de la cadena perpetua .....	72
7. Hacia un Derecho penal de enemiguitos: las reformas a la Ley Penal del Menor .....	72
8. Conclusiones valorativas: el fantasma del enemigo en la legislación penal española .....	73
<b>III. REALIDAD CRIMINAL EN ESPAÑA Y SU COMPARACIÓN CON OTROS PAÍSES DE LA UNIÓN EUROPEA .....</b>	<b>75</b>
1. Criminalidad real vs criminalidad percibida: la tendencia mundial hacia un Derecho penal del enemigo .....	75
2. Realidad delincuencia en España y su comparación con otros países europeos: los costes sociales del populismo punitivo .....	75

## CAPÍTULO 5

## LOS ACTORES DE LA POLÍTICA CRIMINAL

<b>I. LA INTERNACIONALIZACIÓN DEL DERECHO PENAL .....</b>	<b>79</b>
1. Criminalidad transnacional e internacionalización del Derecho penal ..	79
2. La influencia de las políticas de la Unión Europea .....	79
<b>II. MEDIOS DE COMUNICACIÓN Y PUNITIVISMO .....</b>	<b>81</b>
1. Medios de comunicación, opinión pública y política criminal. ....	82
2. Agenda- setting y relevancia de lo criminal .....	82
3. La técnica del framing y su influencia en la política criminal. ....	83
<b>III. LOS PODERES DEFINIDORES DE LA AGENDA MEDIÁTICA .....</b>	<b>86</b>

1. Partidos políticos y medios de comunicación .....	86
2. Asociaciones de víctimas y otros grupos de interés (lobbies) .....	86
3. Control de los medios y responsabilidad deontológica .....	87
4. El papel neurálgico de la Academia .....	88

## CAPÍTULO 6

## POLÍTICA CRIMINAL EN LA TUTELA DE LA VIDA

I. LA PROTECCIÓN DE LA VIDA COMO BIEN JURÍDICO FUNDAMENTAL .....	91
II. HOMICIDIO VS ASESINATO .....	92
III. EL DEBATE FRENTE AL SUICIDIO Y LA EUTANASIA .....	94
1. Delineamientos del problema: ¿existe el derecho a disponer de la propia vida? .....	94
2. Propuesta alternativa .....	96
IV. EL CONSENTIMIENTO DE LA EMBARAZADA Y EL DELITO DE ABORTO .....	97
1. Planteamiento del problema .....	97
2. Evolución de la política criminal española en materia de aborto: el actual sistema de plazos .....	98
V. POLÍTICA CRIMINAL EN DELITOS CONTRA LA VIDA EN CHILE .....	100

## CAPÍTULO 7

## POLÍTICA CRIMINAL FRENTE A LA VIOLENCIA DOMÉSTICA Y DE GÉNERO

I. LA LACRA SOCIAL DE LA VIOLENCIA FAMILIAR Y DE GÉNERO .....	111
II. EVOLUCIÓN DE LA POLÍTICA CRIMINAL EN LA MATERIA .....	112
1. Problemas del concepto .....	112
2. Evolución legislativa .....	112
III. DEBILIDADES Y POSIBLES ALTERNATIVAS A LA POLÍTICA CRIMINAL ADOPTADA .....	115
1. Derecho penal simbólico y vulneración del principio de última ratio .....	115
2. El castigo mayoritario de los actos leves de maltrato en detrimento de la verdadera violencia machista (art. 173.2 CP) .....	116
3. La vulnerabilidad de la mujer como punto de partida y la imposición obligatoria de la orden de alejamiento .....	116

4. ¿Ley contra la violencia de género y discriminación positiva de la mujer? .....	118
5. Medidas civiles: la orden de protección y el "fantasma" de las denuncias falsas .....	119
6. Apoyo a las víctimas y educación en igualdad .....	119
7. La mediación como posible alternativa a la intervención penal .....	120
IV. POLÍTICA CRIMINAL DE VIOLENCIA DOMÉSTICA EN CHILE .....	122

## CAPÍTULO 8

## TUTELA PENAL DE LA LIBERTAD E INDEMNIDAD SEXUALES

I. DELINEAMIENTOS GENERALES .....	127
1. Sexualidad y Estado autoritario: la concepción moralizante de la sexualidad en la España franquista .....	127
2. Sexualidad y Estado democrático: la sexualidad como libertad en la España constitucional .....	128
II. EVOLUCIÓN DE LA POLÍTICA CRIMINAL EN LA MATERIA .....	129
1. El CP de 1995 y el cambio de rumbo: de la honestidad a la libertad sexual como bien jurídico protegido. ....	129
2. La reforma de 1999 y la reintroducción del delito de corrupción de menores .....	129
3. Leyes Orgánicas 11/2003 y 15/2003: introducción del proxenetismo y ampliación de la pornografía infantil .....	130
4. LO 5/10 y protección específica de la indemnidad sexual de menores de 13 años .....	130
5. LO 1/15 y elevación de la edad de consentimiento sexual a los 16 años .....	130
III. POLÍTICA CRIMINAL Y TUTELA DE LA INDEMNIDAD SEXUAL DE MENORES .....	131
1. El retorno hacia una moralización de la sexualidad de los menores ....	131
2. La necesidad de una política criminal coherente con la realidad social del siglo XXI .....	133
3. Propuestas alternativas: la necesaria mejora de los mecanismos procesales .....	134
IV. POLÍTICA CRIMINAL FRENTE A LA PROSTITUCIÓN .....	135
1. Planteamiento del problema .....	135
2. Entre el abolicionismo y el prohibicionismo suave tras la LO 4/15 de Protección de la Seguridad Ciudadana .....	136
3. Propuesta alternativa: hacia la regularización de la prostitución .....	138
V. POLÍTICA CRIMINAL EN LOS DELITOS SEXUALES EN CHILE .....	140

1. Moralidad Pública .....	141
2. El orden de las familias .....	141

## CAPÍTULO 9

## EL RETO DEL CRIMEN ORGANIZADO TRANSNACIONAL

I. EL FENÓMENO DE LA DELINCUENCIA ORGANIZADA .....	147
1. Planteamiento del problema .....	147
2. Contornos de la delincuencia organizada en España .....	148
II. LA LUCHA INTERNACIONAL CONTRA LA DELINCUEN- CIA ORGANIZADA TRANSNACIONAL .....	149
1. El reto de la delincuencia organizada transnacional .....	149
2. Armonización penal y concepto de criminalidad organiza- da transnacional .....	150
III. EL DERECHO PENAL ESPAÑOL FRENTE A LA DELIN- CUENCIA ORGANIZADA .....	151
1. Los límites del Derecho penal tradicional .....	151
2. Figuras penales frente al crimen organizado .....	151
3. Los delitos de pertenencia a organización o grupo criminal (arts. 570 bis y 570 ter) .....	152
4. Crimen organizado y ejecución de las penas: la especial situación de los inmigrantes ilegales .....	154
5. Conclusiones valorativas: el expansionismo y antigarantismo penal frente a la criminalidad organizada .....	155
IV. RETOS POLÍTICO CRIMINALES .....	156
1. Derecho penal y criminalidad organizada .....	156
2. Sus contornos internacionales y la necesaria armonización penal y procesal .....	156
3. Criminalidad organizada transnacional y principio de justicia univer- sal .....	157
4. Especial consideración a las víctimas del crimen organizado .....	158
5. Crimen organizado vs emigración: la necesaria intervención socioe- conómica a nivel mundial .....	161
V. POLITICA CRIMINAL EN MATERIA DE CRIMEN ORGANI- ZADO EN CHILE .....	162

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 .....	167
1. El fenómeno migratorio como realidad histórica y global .....	167
2. Del abrazo al rechazo de la emigración .....	167
3. La sobrecriminalización de los inmigrantes como nuevos sujetos peligrosos .....	168
4. La Ley de extranjería y el control de la emigración .....	169
II. EL DERECHO PENAL FRENTE AL EXTRANJERO COMO NUEVO SUJETO PELIGROSO .....	170
1. La expulsión del territorio de extranjeros condenados a penas de prisión superiores a 1 año (art. 89 CP) .....	170
2. Delitos contra los derechos de los trabajadores extranjeros sin permiso de trabajo (arts. 311 bis y 312.2 CP) .....	171
3. Política criminal frente a la inmigración clandestina .....	172
4. Política criminal alternativa frente al tráfico ilegal de personas .....	174
III. LA TRATA DE SERES HUMANOS .....	176
1. Delineamientos del fenómeno .....	176
2. Política criminal española frente a la trata de seres humanos .....	176
3. Propuestas alternativas .....	178
IV. POLÍTICA CRIMINAL EN MATERIA DE TRATA DE PERSONAS Y TRATA DE MIGRANTES EN CHILE .....	182

CAPÍTULO 11  
POLÍTICA CRIMINAL EN MATERIA DE DROGAS

I. LA HISTORIA DEL "PROBLEMA DE LA DROGA" EN ESPAÑA	187
II. EVOLUCIÓN DE LA POLÍTICA CRIMINAL ESPAÑOLA EN MATERIA DE DROGAS .....	188
1. Ley 44/1971, de 15 de noviembre, de reforma del CP frente a hippies y psicodélicos .....	188
2. Reforma urgente y parcial de 1983 y contrarreforma de 1988 .....	188
3. La incorporación de la Convención de Viena en la reforma del CP de 1992 y la promulgación de la Ley de Seguridad Ciudadana .....	189
4. La LO 10/95, de 23 de noviembre, del Código penal .....	190
5. Últimas reformas en materia de drogas: leyes orgánicas 5/10, de 22 de junio, y 1/15, de 30 de marzo .....	190
III. TRÁFICO DE DROGAS Y PRÁCTICA JUDICIAL Y SOCIAL .....	191

1. La salud pública como bien jurídico protegido .....	191
2. Práctica judicial y abandono progresivo de la tolerancia cero .....	191
3. Cambios en la realidad social y criminológica del "problema de la droga" .....	192
IV. PENALIZACIÓN VS LEGALIZACIÓN: LAS BASES DE LA POLÉMICA .....	194
1. Libertad individual vs salud pública: ¿el Estado social por encima del Estado de Derecho? .....	194
2. Fundamentación de la prohibición .....	195
V. INEFICACIA DE LA ACTUAL POLÍTICA CRIMINAL Y PLANTEAMIENTO DE ALTERNATIVAS .....	197
1. Ineficacia de la actual política criminal punitivista .....	197
2. Política criminal alternativa: la legalización del tráfico de drogas y control estatal de su comercialización .....	197
3. Necesarios contornos internacionales de la política criminal alternativa .....	199
VI. POLÍTICA CRIMINAL EN MATERIA DE DROGAS Y TRÁFICO DE ESTUPEFACIENTES EN CHILE .....	200

## CAPÍTULO 12

## CRIMINALIDAD Y PODER: POLÍTICA CRIMINAL FRENTE A LA CORRUPCIÓN Y LA DELINCUENCIA DE CUELLO BLANCO

I. DELINEAMIENTOS GENERALES .....	205
1. Globalización, corrupción y crimen organizado .....	205
2. La especial dañosidad de la corrupción pública .....	206
II. CORRUPCIÓN Y DELINCUENCIA DE CUELLO BLANCO .....	207
1. Poder económico y corrupción política .....	207
2. Delincuencia de cuello blanco y criminalidad organizada .....	207
III. LA CORRUPCIÓN EN ESPAÑA Y LA TRADICIONAL IMPUNIDAD DE LOS PODEROSOS .....	208
IV. MEDIDAS CONTRA LA DELINCUENCIA DE CUELLO BLANCO .....	211
1. Delincuencia de cuello blanco y delitos socioeconómicos .....	211
2. Responsabilidad penal de las personas jurídicas y criminalidad transnacional .....	211
V. MEDIDAS CONTRA LA CORRUPCIÓN PÚBLICA .....	212
1. Los delitos contra la Administración pública: problemas en su aplicación .....	212
2. El delito de financiación ilegal de partidos políticos (art. 304 bis CP) .....	214
VI. PROPUESTAS POLITICO CRIMINALES .....	215

1. Actuaciones preventivas: el control administrativo de la gestión pública y la necesaria conciencia social .....	215
2. Mejoras en el sistema penal y procesal .....	216
3. Cooperación internacional en la recuperación de activos y fin de las amnistías fiscales .....	219
<b>VII. POLÍTICA CRIMINAL SOBRE LA CORRUPCIÓN EN CHILE</b> .....	<b>221</b>
1. Antecedentes. Ley N° 19645 .....	221
2. Las leyes publicadas en 2003 .....	223

## CAPÍTULO 13

## POLÍTICA CRIMINAL FRENTE AL TERRORISMO

<b>I. DELINEAMIENTOS GENERALES DEL FENÓMENO TERRORISTA</b> .....	<b>229</b>
1. El terrorismo como gran reto de la política criminal .....	229
2. El terrorismo de ETA y el terrorismo islámico .....	229
<b>II. POLÍTICA CRIMINAL INTERNACIONAL FRENTE AL TERRORISMO</b> .....	<b>232</b>
1. Concepto de terrorismo: elementos integradores .....	232
2. Las guerras preventivas y el Derecho penal del enemigo como estrategia internacional contra el terrorismo .....	234
<b>III. POLÍTICA CRIMINAL ANTITERRORISTA EN ESPAÑA</b> .....	<b>234</b>
1. Evolución legislativa hacia el cumplimiento íntegro de la condena (LO 7/2003) .....	234
2. La LO 5/10, de 22 de junio, y el castigo de la captación y el adoctrinamiento .....	235
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 .....	236
4. Derecho procesal y suspensión de las garantías para el presunto terrorista .....	238
5. La excepcionalidad en el ámbito penitenciario .....	239
6. Conclusiones valorativas: terrorismo y Derecho penal del enemigo ...	239
<b>IV. ALTERNATIVAS POLÍTICO CRIMINALES CONTRA EL FENÓMENO TERRORISTA</b> .....	<b>240</b>
1. Derecho penal vs guerra preventiva: la necesidad de un concepto consensuado de terrorismo .....	240
2. El Derecho penal garantista frente al terrorismo: la resocialización como fin de la pena .....	241
3. La necesidad de acabar con su financiación y de actuar sobre sus causas .....	241
4. Soluciones frente al reto de las sociedades paralelas .....	242
5. Propuesta alternativa en la legislación penal española .....	245

## V. POLÍTICA CRIMINAL ANTITERRORISTA EN CHILE ..... 247

## CAPÍTULO 14

## DIVERSIDAD CULTURAL Y POLÍTICA CRIMINAL

I. GLOBALIZACIÓN Y DIVERSIDAD CULTURAL .....	253
1. Emigración y sociedades multiculturales: el reto del multiculturalismo .....	253
2. Cultura de origen vs cultura de acogida: los conflictos culturales .....	253
II. MODELOS DE GESTIÓN DE LA DIVERSIDAD CULTURAL ...	255
1. El modelo asimilacionista francés .....	255
2. El modelo multiculturalista inglés .....	255
3. La posición contradictoria de España frente al multiculturalismo: expulsión vs protección del extranjero .....	256
III. MULTICULTURALISMO Y DERECHO PENAL .....	256
1. Actuaciones frente al racismo y la discriminación: los delitos de odio .....	257
2. Los delitos culturalmente motivados (delitos culturales o cultural crimes) .....	260
3. Delitos culturales y sistema penal español .....	262
4. Hacia un modelo multiculturalista de gestión de la diversidad cultural: propuestas alternativas .....	264
IV. MULTICULTURALISMO Y DERECHO PENAL EN CHILE .....	267



La Política criminal es la disciplina llamada a buscar soluciones reales y factibles a problemas tan graves como los que en esta obra se abordan. Cuestiones como el evidente rasgo autoritario del Derecho penal, reflejo de su progresiva dependencia del poder político y mediático y de unos intereses económicos que evolucionan hacia un modelo neoliberal en el que, por supuesto, importan más las cifras que las personas. O viejos problemas aún no resueltos como el aborto, la violencia de género o el tráfico de drogas; y nuevos desafíos como el crimen organizado y su estrecha vinculación con fenómenos como la corrupción y la delincuencia de cuello blanco. Y ello por no hablar del terrorismo, en especial el yihadista, reflejo en buena medida del estrepitoso fracaso en la integración de los inmigrantes. Movimientos migratorios, de su parte, imparables, pese a la creciente obsesión de los Estados en cerrar sus fronteras. Un blindaje que supone la condena a muerte de miles de personas, empujadas por ello a acudir al crimen organizado buscando las oportunidades vitales que tanto el Estado de destino como el de origen les niegan. Y es que pasar de víctima a delincuente nunca había sido tan sencillo como ahora, y además con la complicidad de la comunidad internacional.

**Eh**

[www.editorialhammurabi.com](http://www.editorialhammurabi.com)