

Pablo A. Vacani

# **LA CANTIDAD DE PENA EN EL TIEMPO DE PRISIÓN**

*Sistema de la medida cualitativa*

---

**TOMO I: Prisión Preventiva**

PRÓLOGO DE  
E. Raúl Zaffaroni



# ÍNDICE

<b>Prólogo</b> , por E. Raúl Zaffaroni .....	17
<b>Prefacio</b> .....	21
<b>Palabras preliminares y agradecimientos del autor</b> .....	27

## CAPÍTULO I

### Introducción

<b>1. Objeto de estudio</b> .....	35
1.1. Presentación de la cuestión .....	35
1.2. Delimitación del tema: la medida cualitativa del tiempo de prisión preventiva .....	40
1.3. Planteamiento de los problemas centrales que justifican el objeto de estudio .....	42
1.4. Relevancia y originalidad de la tesis .....	49
1.5. Objetivos e Hipótesis de trabajo .....	52

## CAPÍTULO II

### **La construcción de un sistema. Razones y funciones del método jurídico**

<b>2. Estructura y alcance del sistema</b> .....	55
2.1. La estructura del sistema .....	55
2.2. función integradora del sistema .....	60
2.3. La comprensión de un saber respecto del trato punitivo aplicado ...	63
2.4. La indagación de la prisión como campo .....	66

2.5. La condición temporal de la realización de los derechos fundamentales .....	70
2.6. La necesidad del método para comprender y cuantificar el trato punitivo arbitrario .....	74

### CAPÍTULO III

#### La indagación del trato punitivo

<b>3. Comprensión metodológica y delimitación del proceso de información .....</b>	<b>79</b>
3.1. Introducción .....	79
3.2. El problema relevado en la práctica jurídica .....	81
3.3. La respuesta metodológica al problema .....	85
3.4. La utilización de datos o fuentes secundarias .....	92

### CAPÍTULO IV

#### El trato arbitrario en el campo de prisión

<b>4. Violencia estructural .....</b>	<b>97</b>
4.1. La economía del campo de prisión: el gobierno de la escasez .....	97
4.1.1. La condición objetiva del trato punitivo .....	97
4.1.2. La estructura económica del capital penitenciario .....	101
4.1.3. El sentido práctico del capital penitenciario .....	109
4.1.4. La temporalidad en relación a la economía de las relaciones intramuros .....	114
4.1.5. Conclusión .....	118
4.2. La economía material y simbólica de la violencia estructural .....	123
4.2.1. Introducción .....	123
4.2.2. La condición material del trato punitivo .....	125
4.2.3. Los diversos sentidos de las determinaciones materiales en el espacio físico .....	129

4.2.4. Las cargas simbólicas que activa la precariedad material ..	134
4.2.5. Conclusiones .....	137
<b>5. Violencia activa .....</b>	<b>139</b>
5.1. La producción de los espacios y el mecanismo de los traslados .....	139
5.1.1. Introducción .....	139
5.1.2. La metamorfosis del espacio carcelario en los últimos años	141
5.1.3. Espacios diferenciados de clausura: “del camión al depósito” .....	146
5.1.4. La configuración de un espacio circular y la gestión de las posiciones en el campo .....	150
5.1.5. Conclusiones .....	156
5.2. Malos tratos físicos y psíquicos como tortura .....	160
5.2.1. Introducción .....	160
5.2.2. La tortura como práctica incorporada y materializada en el campo .....	162
5.2.3. El uso de la fuerza como sometimiento a las reglas del campo .....	168
5.2.4. El aislamiento como tortura .....	176
5.2.5. Conclusiones .....	183
<b>6. Violencia interna .....</b>	<b>185</b>
6.1. La tercerización de la violencia como nuevo proceso de vigilancia negociada .....	185
6.1.1. Introducción .....	185
6.1.2. El desarrollo de una nueva racionalidad de la seguridad penitenciaria: el “doble pacto” de gobernabilidad .....	188
6.1.3. La construcción del sujeto de gobierno penitenciario .....	195
6.1.4. La tercerización de la violencia como sistema de dominación simbólica .....	200
6.1.5. La tercerización de la violencia como gestión específica de los espacios físicos y su activación económica .....	203
6.1.6. Conclusión .....	208

6.2. El régimen evangelista como mecanismo de tercerización diferenciada en la violencia interna .....	209
6.2.1. Introducción .....	209
6.2.2. Una localización específica dentro del campo, su autonomía relativa .....	211
6.2.3. El régimen evangelista como estructura jerarquizada y definida en el trabajo religioso .....	218
6.2.4. La disciplina en las actividades de culto y las coerciones que provocan sometimientos cotidianos .....	224
6.2.5. La economía del diezmo .....	233
6.2.6. Conclusiones .....	236
<b>7. A modo de balance provisorio .....</b>	<b>238</b>

#### CAPÍTULO V

### La medida cualitativa del tiempo de prisión preventiva

<b>8. Saneamiento genealógico del art. 24 del C.P. ....</b>	<b>245</b>
8.1. Introducción .....	245
8.2. El proceso de consolidación de la pena sin condena (1870-1921) ..	247
8.3. La presunción de “peligrosidad” como regla de funcionamiento del sistema punitivo (“un mal necesario”) .....	256
8.4. Evolución legislativa de la cuantía de la prisión preventiva a la pena formal .....	262
8.5. El antecedente legislativo de la ley 23.070 .....	268
8.6. La compensación de las restricciones arbitrarias: conglobación y compleción respecto del sistema de protección de los derechos humanos ..	273
8.7. Conclusiones .....	276
<b>9. La incidencia temporal de la restricción de los derechos fundamentales .....</b>	<b>279</b>
9.1. Introducción .....	279
9.2. La autonomía del tiempo de prisión como transformación de la violencia punitiva en el proceso industrial .....	281

9.3. La autonomía del tiempo de prisión en el principio de legalidad moderna .....	284
9.4. El cambio de paradigma respecto a la internacionalización de los derechos humanos y el principio de prohibición de doble punición ..	291
9.5. La cuantificación respecto del trato punitivo aplicado .....	296
<b>10. La medida cualitativa de prisión preventiva .....</b>	<b>299</b>
10.1. Introducción .....	299
10.2. La racionalidad de medir el castigo en tiempo lineal (dominus) ..	299
10.3. La medida cualitativa del tiempo de prisión como respuesta del trato punitivo .....	303
10.4. Aspecto conceptual de la medida cualitativa de prisión preventiva ..	305
10.5. La medida cualitativa como consecuencia jurídica del sistema de garantías .....	308
10.6. Conclusión .....	312

#### CAPÍTULO VI

### El trato punitivo en el tiempo de prisión preventiva

<b>11. Las condiciones objetivas de la experiencia temporal en prisión ....</b>	<b>315</b>
11.1. Introducción .....	315
11.2. La caracterización del tiempo de prisión en el trato punitivo .....	318
11.3. La estructura temporal respecto a las regularidades del campo .....	322
11.4. El quiebre entre las expectativas subjetivas y las posibilidades objetivas .....	327
11.5. La discontinuidad del proceso temporal en prisión .....	330
11.6. Conclusión .....	333
<b>12. El tiempo existencial como dato relevante de su cuantificación .....</b>	<b>335</b>
12.1. El tiempo existencial como expresión del trato punitivo aplicado ..	335
12.2. La noción empleada de tiempo de prisión .....	337

12.3. El transcurso del tiempo y la privación de los derechos fundamentales .....	340
12.4. El contenido histórico del tiempo existencial de prisión .....	344
12.5. Conclusión .....	348

## CAPÍTULO VII

### La cuantificación del trato arbitrario en el tiempo de prisión preventiva

<b>13. La individualización del trato punitivo en el tiempo de prisión preventiva .....</b>	<b>351</b>
13.1. La duración como dato fáctico del trato punitivo .....	351
13.2. El registro temporal de las distintas posiciones en el campo .....	353
13.3. La adecuación de las posiciones a los estándares de medición del derecho internacional .....	359
13.4. La función de “garantía” del trato digno en prisión .....	366
13.5. La identificación de los derechos afectados en el transcurso del tiempo .....	368
13.6. La aplicación de la noción de trato punitivo arbitrario .....	374
13.7. Conclusión .....	380
<b>14. Los bienes afectados por el trato arbitrario como dato de cuantificación .....</b>	<b>381</b>
14.1. La medida cualitativa como dato concreto de los bienes afectados por el trato arbitrario .....	381
14.2. La identidad entre los derechos afectados por el trato arbitrario y los bienes tutelados por la ley constitucional .....	385
14.3. La medida cualitativa como resultado de los bienes afectados por la acción punitiva del Estado .....	387
14.4. La referencia de los derechos afectados en las normas penales .....	393
14.5. Reseña básica sobre algunos tipos penales aplicados como expresión de la jerarquía de los derechos afectados por tratos arbitrarios .....	396
14.5.1. Lesiones a la vida y la integridad personal (art. 79, 89/95 y 104 del C.P.) .....	396

14.5.2. Lesiones a la integridad sexual (art. 119 C.P.) .....	402
14.5.3. Abusos de arma producto del uso desproporcionado de la fuerza (art. 104 C.P.) .....	404
14.5.4. Lesiones a la libertad personal (art. 144 bis inc. 3º, 144 tercero, cuarto y quinto del C.P.) .....	408
14.5.5. Amenazas y coacciones (art. 149 bis y ter del C.P.) .....	417
14.5.6. Abandono de persona (art. 106 del C.P.) .....	420
14.5.7. Abuso de autoridad e incumplimiento de los deberes de funcionario público (art. 248 del C.P.) .....	425
<b>15. La cualidad afflictiva del trato arbitrario .....</b>	<b>427</b>
15.1. La cuantificación del trato arbitrario como proceso complejo .....	427
15.2. La noción de cualidad afflictiva del trato arbitrario .....	430
15.3. La determinación de la cualidad afflictiva del trato arbitrario en el tiempo de prisión preventiva .....	433
15.4. Criterios de aplicación .....	436
15.4.1. La ofensividad de la lesión del trato arbitrario .....	436
15.4.2. La recurrencia o la prolongación del trato arbitrario en el ambiente .....	439
15.4.3. La trascendencia punitiva mediante tratos arbitrarios aplicados a familiares .....	445
15.5. Conclusión .....	452

## CAPÍTULO VIII

### La determinación de la medida cualitativa de prisión preventiva en el monto de pena

<b>16. La aplicación del principio de proporcionalidad en la medida cualitativa de prisión preventiva .....</b>	<b>457</b>
16.1. Introducción .....	457
16.2. La proporcionalidad como expresión económica del sistema industrial .....	460
16.3. El contenido del encarcelamiento sin proporcionalidad .....	464

16.4. La relación de proporcionalidad entre el tiempo cronológico y el trato punitivo aplicado . . . . .	466
16.5. El trato punitivo como factor relevante del principio de proporcionalidad . . . . .	468
16.6. Conclusiones . . . . .	472
<b>17. La determinación de la medida cualitativa de prisión preventiva . . . .</b>	<b>475</b>
17.1. Los alcances del concepto de determinación de la medida cualitativa de prisión preventiva . . . . .	475
17.2. La unidad de respuesta punitiva ilícita . . . . .	476
17.3. El sistema de determinación de la medida cualitativa de prisión preventiva . . . . .	477
17.4. Criterios para la determinación de la medida cualitativa . . . . .	481
17.4.1. Punto de ingreso . . . . .	481
17.4.2. Límite de incidencia de la cualidad aflictiva como agravante . . . . .	483
17.4.3. El reproche relativo al papel de garante del Estado por ausencia de medidas preventivas y/o evitación de resultados . . . . .	484
17.4.4. Aumento de vulnerabilidad de la persona por la intensidad del trato aplicado . . . . .	486
17.4.5. El impacto del trato punitivo aplicado sobre el proyecto de vida . . . . .	487
17.5. La prohibición de doble punición como fundamento del descuento . . . . .	491
17.6. La cesura de juicio como ámbito formal de alegación y debate sobre la medida cualitativa . . . . .	492

## CAPÍTULO IX

### Epílogo

<b>18. Consideraciones finales . . . . .</b>	<b>501</b>
<b>Bibliografía General . . . . .</b>	<b>507</b>