

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

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

CAPÍTULO I

Introducción

1. Objeto de estudio	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

2. Estructura y alcance del sistema	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

3. Comprensión metodológica y delimitación del proceso de información	79
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

4. Violencia estructural	97
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
5. Violencia activa	139
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
6. Violencia interna	185
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
7. A modo de balance provisorio	238

CAPÍTULO V

La medida cualitativa del tiempo de prisión preventiva

8. Saneamiento genealógico del art. 24 del C.P.	245
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
9. La incidencia temporal de la restricción de los derechos fundamentales	279
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
10. La medida cualitativa de prisión preventiva	299
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

11. Las condiciones objetivas de la experiencia temporal en prisión	315
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
12. El tiempo existencial como dato relevante de su cuantificación	335
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

13. La individualización del trato punitivo en el tiempo de prisión preventiva	351
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
14. Los bienes afectados por el trato arbitrario como dato de cuantificación	381
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
15. La cualidad afflictiva del trato arbitrario	427
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

16. La aplicación del principio de proporcionalidad en la medida cualitativa de prisión preventiva	457
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
17. La determinación de la medida cualitativa de prisión preventiva	475
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

18. Consideraciones finales	501
Bibliografía General	507