

DERECHO PENAL: LA ESPADA Y EL ESCUDO DE LOS DERECHOS HUMANOS

**ACTAS DEL CONGRESO CELEBRADO
EN LA UNIVERSIDAD PABLO DE OLAVIDE
LOS DÍAS 5 Y 6 DE OCTUBRE DE 2017**

AUTORES:

**JUANA DEL-CARPIO-DELGADO
VÍCTOR MANUEL MACÍAS CARO
M. ÁNGELES CUADRADO RUIZ
CARMEN LÓPEZ PEREGRÍN
PASTORA GARCÍA ÁLVAREZ
ELENA BOZA MORENO
M.ª DEL VALLE SIERRA LÓPEZ
CARLOS JAVIER MARTÍNEZ MUÑOZ
MASAKO NAKAHIRA
SALVADOR CUTIÑO RAYA
ALBERTO DAUNIS RODRÍGUEZ
ANDRÉ SCHELLER D'ANGELO
JORGE OBANDO SANCHO.
JOSÉ ANTONIO GARCÍA SÁEZ**

tirant lo blanch

Valencia, 2018

Índice

PRESENTACIÓN, JUANA DEL-CARPIO-DELGADO Y PASTORA GARCÍA ÁLVAREZ	13
EL DERECHO HUMANO A LA PROPIA VIDA CULTURAL (ART. 27 PIDCP) COMO FUNDAMENTO Y LÍMITE DE LA POLÍTICA CRIMINAL DEL ESTADO EN MATERIA DE DIVERSIDAD ÉTNICO-CULTURAL, VÍCTOR MANUEL MACÍAS CARO	15
I. UNA DOBLE PARADOJA RESPECTO A LOS DERECHOS HUMANOS: EL DERECHO PENAL COMO ESPADA Y ESCUDO Y LA TUTELA DE LA DIVERSIDAD CULTURAL COMO DESARROLLO Y RESTRICCIÓN.....	15
II. DE NUEVO, Y ALGO NUEVO, SOBRE EL FUNDAMENTO Y LOS LÍMITES DE LA POLÍTICA CRIMINAL EN MATERIA DE DIVERSIDAD ÉTNICO-CULTURAL	18
III. LOS DERECHOS DE LOS MIEMBROS DE UNA MINORÍA ÉTNICA EN LOS TRATADOS INTERNACIONALES Y OTROS TEXTOS JURÍDICOS A NIVEL INTERNACIONAL EN MATERIA DE DERECHOS HUMANOS	21
IV. EL DERECHO HUMANO A TENER UNA VIDA CULTURAL PROPIA DE LAS PERSONAS PERTENECIENTES A UNA MINORÍA ÉTNICA (ART. 27 PIDCP)..	28
V. EL DERECHO A LA PROPIA VIDA CULTURAL COMO PARÁMETRO INTERPRETATIVO DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES Y LAS LIBERTADES RECONOCIDOS POR LA CONSTITUCIÓN ESPAÑOLA	34
VI. BIBLIOGRAFÍA.....	39
DERECHOS HUMANOS, VIOLENCIA Y GÉNERO, M. ÁNGELES CUADRADO RUIZ.....	41
I. LOS DERECHOS HUMANOS... DE LAS MUJERES	41
II. EL DELITO DE LESIONES DEL ART. 149.2 CP: LA MUTILACIÓN GENITAL FEMENINA (MGF).....	46
1. Introducción	46
2. Ubicación: De las lesiones.....	48
3. Elementos típicos	48
4. Actos preparatorios	52
5. ¿La MGF, delito cultural?	53
III. LA LEY ORGÁNICA 1/2004, DE 28 DE DICIEMBRE, DE MEDIDAS DE PROTECCIÓN INTEGRAL CONTRA LA VIOLENCIA DE GÉNERO Y LA AGRAVANTE DE GÉNERO	54
IV. EL PRINCIPIO DE JUSTICIA UNIVERSAL	55
V. EL PROTOCOLO DE ACTUACIÓN EN LA MGF	56
VI. DERECHO PENAL Y PREVENCIÓN.....	57
VII. CONCLUSIONES.....	58
VIII. BIBLIOGRAFÍA.....	59

LA PROTECCIÓN DE LA DIGNIDAD HUMANA A TRAVÉS DEL DELITO DE TRATA DE SERES HUMANOS, CARMEN LÓPEZ PEREGRÍN	63
I. INTRODUCCIÓN	63
II. TRATA Y TRÁFICO ILEGAL EN LA FRONTERA SUR.....	66
III. TRATAMIENTO PENAL DE LA TRATA DE SERES HUMANOS Y EL TRÁFICO ILEGAL DE PERSONAS EN ESPAÑA DESDE 1995 A 2010.....	71
1. El Código penal de 1995.....	71
2. Las reformas de 1999 y de 2000.....	71
3. La LO 11/2003, de 29 de septiembre, y la LO 13/2007, de 19 de noviembre ..	76
IV. LA SITUACIÓN TRAS LA REFORMA DE 2010: ACIERTOS Y DEFICIENCIAS ..	88
V. LA REGULACIÓN VIGENTE: LO QUE QUEDA POR HACER.....	99
VI. BIBLIOGRAFÍA.....	117
LA RESTRICCIÓN DEL DERECHO A LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN POR EL DERECHO PENAL: EL ARTÍCULO 510.1 DEL CÓDIGO PENAL Y LAS CONDUCTAS RELACIONADAS CON EL FENÓMENO DEL “DISCURSO DEL ODIÓ”. EVOLUCIÓN Y APLICABILIDAD, PASTORA GARCÍA ÁLVAREZ	125
I. INTRODUCCIÓN	125
II. EL ARTÍCULO 165 TER DEL ANTERIOR CÓDIGO PENAL.....	127
III. EL ARTÍCULO 510.1 DEL CÓDIGO PENAL HASTA SU REFORMA POR LA LO 1/2015, DE 30 DE MARZO	129
IV. APLICACIÓN JURISPRUDENCIAL DEL ANTERIOR ARTÍCULO 510.1 DEL CÓDIGO PENAL.....	136
V. EL APARTADO 1 DEL ARTÍCULO 510 DEL CÓDIGO PENAL TRAS SU REFORMA POR LA LO 1/2015, DE 30 DE MARZO.....	152
VI. RECAPITULACIÓN	176
VII. BIBLIOGRAFÍA.....	180
EL ENALTECIMIENTO DEL TERRORISMO Y LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN, ELENA BOZA MORENO	183
I. INTRODUCCIÓN	183
II. REGULACIÓN E IMPORTANCIA DE LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN	186
III. EL DELITO DE ENALTECIMIENTO O JUSTIFICACIÓN DEL TERRORISMO DEL ART. 578 CP.....	190
1. El enaltecimiento o la justificación por cualquier medio de expresión pública o difusión de los delitos comprendidos en los artículos 571 a 577 de este Código o de quienes hayan participado en su ejecución.	190
2. La realización de actos que entrañen descrédito, menosprecio o humillación de las víctimas de los delitos terroristas o de sus familiares.....	194
IV. ¿EL ENALTECIMIENTO COMO LÍMITE DE LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN?	197
V. CONCLUSIONES.....	209
VI. BIBLIOGRAFÍA.....	213

ALGUNAS CUESTIONES EN RELACIÓN CON LA EXPULSIÓN DE EXTRANJERO DEL TERRITORIO NACIONAL COMO CONSECUENCIA DE LA COMISIÓN DE UN HECHO DELICTIVO, M.ª DEL VALLE SIERRA LÓPEZ.....	217
I. INTRODUCCIÓN	217
II. NATURALEZA JURÍDICA DE LA EXPULSIÓN.....	218
III. LA EXPULSIÓN DE EXTRANJEROS DEL TERRITORIO NACIONAL A LOS CONDENADOS A PENAS DE PRISIÓN: LOS DIFERENTES SUPUESTOS	222
1. Primer supuesto: penas de prisión de hasta un año.....	225
2. Segundo supuesto: penas de prisión de un año y un día y hasta cinco años	228
3. Tercer supuesto: pena o penas de prisión superiores a cinco años	231
4. La excepción absoluta por aplicación del principio de proporcionalidad ..	233
IV. LA EXPULSIÓN DE CIUDADANOS EUROPEOS Y ASIMILADOS.....	237
V. EL INGRESO EN UN CENTRO DE INTERNAMIENTO DE EXTRANJEROS: ASEGURAMIENTO CAUTELAR DE LA EJECUCIÓN E IMPOSIBILIDAD DE EJECUCIÓN	244
VI. CONCLUSIONES.....	251
VII. BIBLIOGRAFÍA.....	252
LA EXPULSIÓN DE EXTRANJEROS EN EL DERECHO PENAL ESPAÑOL. CONTRARIEDAD CON LAS BASES DEL ORDENAMIENTO Y LOS DERECHOS HUMANOS, CARLOS JAVIER MARTÍNEZ MUÑOZ	255
I. PLANTEAMIENTO. DERECHOS HUMANOS VERSUS DERECHOS DEL CIUDADANO.....	255
II. EL ARTÍCULO 89 CP.....	260
1. Antecedentes legislativos.....	260
2. Situación tras la Reforma operada por LO 1/2015.....	265
3. Naturaleza y fundamento.....	269
4. Ámbitos de aplicación	274
III. INSTRUMENTALIZACIÓN DEL DERECHO PENAL Y CONTRARIEDAD CON LAS BASES DEL ORDENAMIENTO.....	277
1. El principio de igualdad ante la ley.....	279
2. <i>Non bis in idem</i>	280
3. Orientación de la pena hacia fines resocializadores	282
4. Incapacidad para cumplir con los fines de prevención general y especial de la pena.....	282
IV. LA EXPULSIÓN COMO MEDIDA DISCRIMINATORIA. EL ARTÍCULO 14 DEL CONVENIO EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS	284
V. CONCLUSIONES.....	287
VI. BIBLIOGRAFÍA	288
VICTIMIZACIÓN SECUNDARIA Y DERECHOS HUMANOS, MASAKO NAKAHIRA	291
I. INTRODUCCIÓN	291
II. VICTIMIZACIÓN Y DERECHOS HUMANOS.....	293
III. CONCEPTO DE VICTIMIZACIÓN SECUNDARIA.....	296
1. Origen y evolución del concepto de victimización secundaria	298

2. Reconocimiento internacional	299
3. Victimización institucionalizada	301
IV. FUENTE Y DAÑOS DE LA VICTIMIZACIÓN SECUNDARIA.....	304
1. Fuente de la victimización secundaria	304
2. Perjuicios de la victimización institucional y necesidades de la víctima	308
V. COMPENSACIÓN PÚBLICA Y DERECHO PENAL.....	315
VI. CONCLUSIÓN	318
VII. BIBLIOGRAFÍA.....	319
DERECHOS HUMANOS Y PRIVACIÓN DE LIBERTAD. ESPECIAL REFERENCIA A LA CALIDAD DE VIDA EN PRISIÓN, SALVADOR CUTIÑO RAYA	
I. INTRODUCCIÓN	323
II. PREVENCIÓN DE LA TORTURA Y LOS MALOS TRATOS	325
1. Los conceptos de tortura y tratos degradantes	327
2. Las cifras de la tortura en España.....	329
3. Problemas para el conocimiento y prevención de la tortura.....	334
4. Las condenas del TEDH a España.....	337
5. Denuncias de malos tratos en el informe del Comité de Prevención de la Tortura	342
III. OTROS TRATOS O PENAS INHUMANOS O DEGRADANTES- CALIDAD DE VIDA EN PRISIÓN	346
1. Visitas del CPT y recomendaciones.....	346
2. La oferta de actividades y el tratamiento penitenciario.....	348
3. La situación sanitaria en los centros penitenciarios españoles	353
4. Las relaciones de la población reclusa con el exterior	357
IV. REFLEXIONES FINALES	366
V. BIBLIOGRAFÍA.....	368
LA ABOLICIÓN DE LOS CENTROS DE INTERNAMIENTO DE EXTRANJEROS (CIES): UNA EXIGENCIA JUSTA Y NECESARIA, ALBERTO DAUNIS RODRÍGUEZ	
I. INTRODUCCIÓN	371
II. EL CONTEXTO DE LOS CIES EN ESPAÑA.....	373
1. Evolución de los flujos migratorios en los últimos años (2010-2017)	373
2. Balance global de la normativa en materia de inmigración en España (1985-2015)	375
III. EL ITINERARIO LEGISLATIVO DE LOS CIES EN ESPAÑA.....	382
IV. DERECHOS DE LOS EXTRANJEROS QUE PUEDEN VERSE VULNERADOS EN LOS CIES.....	387
1. Derecho a no ser internado en un centro con carácter penitenciario	387
2. El derecho a la salud	390
3. El derecho a la tutela judicial efectiva (en particular) pero también a una tutela global o general	392
4. El derecho a la intimidad familiar	394
5. Cualquier otro derecho que no sea la mera privación de libertad cautelar..	395

V. LA NECESIDAD DE ABOLICIÓN DE LOS CIES: A MODO DE CONCLUSIONES	396
VI. BIBLIOGRAFÍA	399
EL PROCESO DE PAZ Y LOS DERECHOS HUMANOS EN COLOMBIA, ANDRÉ SCHELLER D'ANGELO	
I. INTRODUCCIÓN	403
II. RESEÑA HISTÓRICA DE LOS GRUPOS ARMADOS EN COLOMBIA. GUERRILLAS, PARAMILITARES Y BACRIM.....	405
1. El derrotero histórico de las guerrillas.....	406
2. Guerrilla y política.....	408
3. El comienzo del terror	410
4. El nacimiento de las AUC	412
5. Orígenes de las BACRIM	414
III. APROXIMACIÓN A LOS PRIMEROS ACUERDOS DE PAZ	415
1. El enfrentamiento bélico y el alejamiento del dialogo	418
IV. LOS PUNTOS IMPORTANTES DEL ACUERDO ENTRE LAS FARC Y EL GOBIERNO DE COLOMBIA	420
V. HAN RESULTADO LOS ACUERDOS? (LA SITUACIÓN ACTUAL) LAS CONSECUENCIAS DE LA GUERRA PARA LOS DDHH EN COLOMBIA Y LA NECESIDAD DE UN DIÁLOGO DE PAZ	424
VI. LAS VIOLACIONES A LOS DDHH, NIÑOS, MUJERES, HABITANTES DEL TERRITORIO	425
VII. BIBLIOGRAFÍA	429
LOS DERECHOS HUMANOS EN LOS ESTADOS UNIDOS, EN LA ERA TRUMP, JORGE A. OBANDO	
LA CLÍNICA JURÍDICA COMO MÉTODO DE FORMACIÓN EN DERECHOS HUMANOS Y DERECHO PENAL, JOSÉ ANTONIO GARCÍA SÁEZ.....	
I. INTRODUCCIÓN	441
II. VALORES Y HABILIDADES QUE SE TRABAJAN EN UNA CLÍNICA JURÍDICA	442
III. LA CLÍNICA EN EL CURRÍCULUM DE LOS ESTUDIOS DE DERECHO	449
IV. LITIGIO ESTRATÉGICO EN DERECHOS HUMANOS.....	450
V. UNA EXPERIENCIA CLÍNICA EN MÉXICO: PROYECTO INOCENTE	453
VI. REFLEXIONES FINALES	457
VII. BIBLIOGRAFÍA	458
LA PRISIÓN PERPETUA EN LOS TRIBUNALES PENALES INTERNACIONALES AD HOC PARA LA EX YUGOSLAVIA Y RUANDA: UN ANÁLISIS DESDE EL PRINCIPIO DE LEGALIDAD DE LAS PENAS COMO PARTE DE LOS DERECHOS HUMANOS, JUANA DEL-CARPIO-DELGADO.....	
I. INTRODUCCIÓN	461
II. EL PRINCIPIO DE LEGALIDAD DE LAS PENAS EN LA NORMATIVA INTERNACIONAL	463

III. LA LEGALIDAD DE LAS PENAS EN LOS TRIBUNALES PENALES INTERNACIONALES <i>AD HOC</i> Y LA PRISIÓN PERPETUA.....	469
IV. SOBRE LA LEGITIMIDAD DE LOS MAGISTRADOS DE LOS TRIBUNALES <i>AD HOC</i> PARA INTRODUCIR LA PRISIÓN PERPETUA A TRAVÉS DE LAS REGLAS DE PROCEDIMIENTO Y PRUEBA	474
V. INTERPRETACIÓN Y APLICACIÓN DE LA «CLÁUSULA DE DERECHO NACIONAL»	481
VI. CONSIDERACIONES FINALES: LA PRÁCTICA DE LA PRISIÓN PERPETUA EN LOS TRIBUNALES <i>AD HOC</i>	488
VII. BIBLIOGRAFÍA.....	491