



Mario Alejandro Herrera

LA POLÍTICA CRIMINOLÓGICA

UN PASO PREVIO A UNA
POLÍTICA CRIMINAL

ELEMENTOS DE LA POLITICA
CRIMINOLÓGICA RESTAURATIVA

TOMO I

CORTE SUPREMA BIBLIOTECA	
SIG. TOPOGRAFICA E5088	INVENTARIO 151.678

Córdoba
2020



INDICE

Introducción.....	13
-------------------	----

Capítulo I

La Política Criminológica desde la justicia restaurativa

I. Planteamiento del problema.....	21
II. La Justicia particular. Sus especies	22
III. Lo injusto.....	35
IV. La desviación social.....	48
V. Principios de la Justicia restaurativa.....	53
VI. Conclusión.....	81

Capítulo II

I. Las Políticas Públicas: Teoría General.....	83
II. Definición de Política Pública.....	96
III. Elementos constitutivos de una política pública.....	101
IV. El ciclo de una política pública.....	107
V. La no acción de la política pública	111
VI. En torno a la identificación del problema y su vínculo con los demás elementos.....	112
VII. El ciclo de vida del Problema.....	115
VIII. La agenda.....	117
IX. La toma de decisión.....	120
X. La implementación.....	123
1. El enfoque prescriptivo.....	124
2. El enfoque social.....	128
3. La implementación Evolutiva.....	129
XI. El éxito de la implementación.....	130
XII. La evaluación	131
XIII. Evolución de los abordajes en torno a la evaluación.....	133

XIV. Teoría de Juegos.....	136
XV. Principal-agente	139
XVI. Distinciones entre las palabras plan, programa y proyecto	140
XVII. Los actores de la política pública.....	142
XVIII. Actores intencionales	147
XIX. La participación ciudadana y el consenso. La esfera pública: punto de encuentro entre la comunidad y el gobierno.	155

Capítulo III

I. Introducción a la Política criminal.....	161
II. Orígenes y evolución de la Política criminal.....	163
III. La política Criminológica como alternativa de construcción de una política criminal.....	169

Capítulo IV

I. La Seguridad y la Política Criminal	178
II. La seguridad ciudadana.....	180
III. La prevención.....	188
1. Prevención primaria, secundaria y terciaria.....	189
a) La prevención primaria.....	190
b) La prevención secundaria.....	209
c) prevención terciaria	210
2. Modelos teóricos de prevención del delito.....	210
2.1 Diversas Técnicas de prevención situacional	215
2.2 Prevención situacional y precauciones rutinarias.....	220
2.3 Critica a las teorías prevencionistas de orientación situacional.....	221
IV. La seguridad como un derecho humano.....	224

Capítulo V

I. El objeto de la Política Criminal y el método	227
II. Objeto de la Política Criminal.	229
III. Método de la Política Criminal.....	237

IV. Evaluación crítica sobre el objeto y método de la Política Criminal.	239
V. La crisis de los modelos de intervención penal vigentes	248
I. Modelo Garantista.....	251
II. Abolicionismo.....	259
III. Derecho Penal del Enemigo.	269
IV. Resumen.....	289

Capítulo VI

Los principios del sistema de política criminal

I. Introducción.....	293
II. Reglas, normas, reglas y subprincipios.	299
III. La distinción entre principios de Política Criminal, derecho sancionador y Derecho Penal	301
IV. Principio de legalidad. Naturaleza y clasificación	307
1. Principio de Legalidad formal	311
3. Principio de máxima taxatividad legal e interpretativa.	316
4. Principio de respeto histórico al ámbito legal de lo prohibido.....	319
5. La irretroactividad de la ley penal como principio derivado de la Legalidad y del Estado de Derecho.	321
V. Principios limitativos que excluyen violaciones o disfuncionalidades groseras con los derechos humanos.....	327
1. Principio de Lesividad.....	327
2. Principio de Proporcionalidad mínima	332
3. Principio de intrascendencia (trascendencia mínima).....	333
3. Principio de humanidad	335
4. Principio de prohibición de la doble punición	336
5. Principio de buena fe y pro homine.....	338
VI. Principios limitadores de la criminalización que emergen directamente del estado de derecho.....	340
1. La necesidad de principios de limitación material	340
2. Principio de superioridad ética del estado	348
3. Principio de saneamiento genealógico.....	349
4. Principio de culpabilidad (de exclusión de la imputación por la mera causación del resultado y de exigibilidad).....	350
VII. El derecho Administrativo Sancionador. Principios.	354
1. Principio de Juridicidad	373

2. Prohibición de la analogía in peius.....	374
3. Presunción de inocencia.....	374
4. Derecho de Defensa. Prohibición de auto incriminación.....	375
5. Derecho a la Tutela Administrativa efectiva (debido procedimiento adjetivo y sustantivo).....	377
6. Principio de separación entre fase instructora y la sancionadora como garantía de imparcialidad y objetividad.....	378
7. Principio pro-persona (art. 29 CADH).....	378
8. Nen bis in ídem.....	380
9. Principio de razonabilidad- protección contra el exceso de punición.....	381
10. Derecho al control judicial suficiente.....	383
11. Garantía de plazo razonable.....	385
VIII. Los principios básicos de Política Criminal.....	388
1. Meta- Reglas.....	396
2. El principio de seguridad en la vida social.....	403
3. El principio de legalidad:.....	407
4. El principio de respeto de la dignidad.....	414
5. Contenidos derivados del Principio de Seguridad.....	420
6. Contenido y derivados del Principio de legalidad.....	440
7. Contenidos derivados del principio de respeto de la dignidad.....	458
Capítulo VII	
I. Planteamientos al abordaje al problema penitenciario.....	463
II. La Política Criminal y Política Carcelaria: hacia una política penitenciaria restaurativa.....	465
III. Política Criminal y sistemas de penas.....	478
IV. Las alternativas a la pena de prisión.....	510
V. La resocialización del delincuente.....	523
a. El concepto actual de intervención y sus bases.....	531
b. El marco de intervención: modelo clásico vs modelo ambientalista.....	532
c. Modelos de intervención: Clasificación.....	533
d. Métodos y técnicas de tratamiento en el ámbito penitenciario.....	534
VI. Criminología restaurativa de la política carcelaria.....	536
Bibliografía.....	545

INTRODUCCIÓN

A lo largo de mi peregrinar observando el fracaso de una política pública en determinada materia -seguridad-, me lleva a esbozar y contradecir algunos tópicos elaborados por grandes autores y que sin más aplican determinadas recetas que bastardean la propia esencia de la naturaleza del objeto; toda vez que, desde una abstracción válida objetiva, terminan en un pensamiento ideológico, más no real a lo que nos circunda.

Esas abstracciones y miradas a modelos empíricos sirven en tanto y en cuanto se los vea como herramientas aptas para aplicar a nuestra realidad siempre que sean compatibles. En ese sentido, por un lado, pretendemos abordar nuestra tarea desde lo racional en base a los principios que deben inspirar a cualquier política criminal, pero desde una óptica diferenciada, analizando los elementos que nos proporciona la realidad, en tanto que expresa algo en torno a ciertos fenómenos. Esos elementos que abstraemos de la realidad nos llevan a desfragmentar el sistema y analizar particularmente cada uno de ellos.

En segundo lugar, y en virtud de lo observado; más allá de tratar de elaborar una aproximación al estudio sistemático de una Política Criminológica, sobre la cual descansará la Política Criminal reductora, creo necesario el abordaje de esos elementos que englobe la Justicia restaurativa en lo social; como materia conglomerante y conciliadora.

Esta construcción, no es una tarea sencilla, puesto que el *nudo gordiano* de la seguridad sigue sin resolverse, y requiere por lo tanto una solución práctica y que sea el cimiento de nuevas generaciones, por lo que el sistema propuesto de análisis servirá de guía a los actores político del sistema en un Estado de Derecho; ya que solo admite soluciones creativas o propias del pensamiento lateral.

Un elemento esencial, a nuestro criterio de esta Política Criminológica y que estudiaremos es lo "político" con su carga semántica subjetiva; y que radica en los actores Políticos del sistema. Por lo cual indagaremos las Políticas Públicas a través de una teoría general simplificada. Estos actores con cierta carga ideológica priorizan el parti-



Mario Alejandro Herrera

LA POLITICA CRIMINOLOGICA

UN PASO PREVIO A UNA
POLITICA CRIMINAL

ELEMENTOS DE LA POLITICA
CRIMINOLOGICA RESTAURATIVA

TOMO II

CORTE SUPREMA BIBLIOTECA	
SIG. TCPOGRAFICA E 5089	INVENTARIO 151.679

Córdoba

2020



INDICE

Capítulo VI

Política Criminal y sociedad

1. El ambiente de la Política Criminal	13
2. El orden y el conflicto.....	28
3. Funcionalismo estructural y la teoría del conflicto: intento de reconciliación.....	51
4. Preocupación teórica de la moderna sociología	54
5. El debate Ontológico.....	61
6. Necesaria vinculación entre lo Sociológico y el pensamiento Penal moderno.....	141

Capítulo VII

1. Los nuevos gestores de la Moral Pública	169
a. Premisas.....	169
b. De nuevo a la conflictividad.....	174
c. Los gestores de la moral.....	181
2. Los medios de Comunicación en el fenómeno criminal	278
a. La creación de estereotipos de víctimas y delincuentes	297
b. Acceso y permanencia del delito en la agenda pública	299
3. La política Criminal y los Derechos Humanos	307
4. Caracterización del fenómeno delictivo contemporáneo: Análisis cuantitativo y cualitativo del delito y de las penas.....	316
5. La cuestión criminal a través de la estrategia de investigación empírica	323

Capítulo VIII

1. La imaginación sociológica a la criminología cultural: Repensando sociológicamente el delito y su control.....	343
2. La Imaginación Criminológica	357

3. Vinculación de las trasgresiones y su control con el contexto histórico y estructural.....361

Capítulo IX

1. Teorías de la Tensión: Emile Durkheim y el rechazo al individualismo analítico383
 - a. Anomia y División del Trabajo384
 - b. Lo normal y lo patológico.....388
 - c. El delito como hecho social: Robert Merton. La teoría de la anomia, diferencias con Durkheim. Tensión entre estructura cultural y estructura social. Tipologías de Adaptación individual, conformidad, desviación y delito.....390
2. Enfoque de las subculturas criminales399
 - a. La desviación como solución subcultural a las tensiones entre la estructura social y cultura. Antecedentes. Los aportes de Albert Cohen: subculturas expresivas.....399
 - b. La desviación como solución subcultural a las tensiones entre la estructura social y cultura. Visión Psico- Sociológico404
 - c. Los aportes de Albert Cohen: Subculturas Expresivas409
 - d. La teoría de la "oportunidad diferencial" de R. Cloward y L. Ohlin... 414
 - e. Las innovaciones de David Matza: la teoría de los "valores subterráneos" y de las "técnicas de neutralización"422
3. El interaccionismo simbólico y el enfoque del etiquetamiento, el Labelling Approach426
4. Teorías de la Reacción Social440

Capítulo X

1. La criminología cultural como antídoto contra las criminologías administrativistas457
2. Criminología Administrativa.....461
3. Criminología cultura.....467
4. La sociedad Excluyente475
5. Tensiones estructurales e Inseguridad Ontológica. Estado, marginación y violencia institucional481
6. Nuevos usos del concepto de privación relativa488

Capítulo XI

1. La política Criminológica como paso previo a la Política Criminal493
 - a. Gabinete u Observatorio Político Criminológico de seguridad.....503
 - b. Medidas reductoras de la punición ex ante.....516
 2. El paso previo.....541
- Bibliografía549