ÍNDICE

PRESENTACIÓN 15

PARTE I. BASES CONSTITUTIVAS 17

GLOBALIZACIÓN Y CONSTITUCIONALISMO SOCIAL: ALTERNATIVAS A LA TEORÍA CONSTITUCIONAL CENTRADA EN EL ESTADO 19
Gunther Teubner

I. *¿Acces to cyberspace?* 19

II. Reacciones de la teoría constitucional 21

III. Tesis: constitucionalización sin Estado 24

IV. Tres tendencias de desarrollo 26

1. Diagnóstico I: dilema de la racionalización 27
2. Diagnóstico II: globalización policéntrica 31
3. Diagnóstico III: *Creeping Constitutionalism* 32

V. Contornos de las constituciones civiles. Ejemplo: la constitución digital 36

1. Primera característica: acoplamiento estructural subsistema-Derecho 37
2. Segunda característica: jerarquía normativa 40
3. Tercera característica: control de contenidos de la norma con base en criterios de derechos fundamentales 42
4. Cuarta característica: constitución dual en ámbito organizado y ámbito espontáneo 46

VI. Las constituciones globales en la dicotomía público/privado 47

CIUDADANOS Y ENEMIGOS.
GÜNTHER JAKOBS, DE HEGEL A SCHMITT 49
Evaristo Prieto Navarro

I. El pensamiento penal de Jakobs: de la prevención a la enemistad . . . 51
1. El modelo sistemémico-hegeliano de la prevención general positiva 54
2. El modelo hobbesiano del Derecho penal 62
3. El modelo schmittiano del Derecho penal del enemigo 70
II. Excurso final: las afinidades electivas: Jakobs y Schmitt 79

PARTE II. INTERNACIONALIZACIÓN JURÍDICA 83

LA COMPETENCIA DE LA CORTE PENAL INTERNACIONAL: COMPETENCIA MATERIAL, PERSONAL Y TEMPORAL Y SUS CONDICIONES DE EJERCICIO Y DE CONTROL 85
Yamila Fakhouri Gómez

I. Introducción 85
II. Competencia *ratione materiae* de la CPI 88
1. Introducción 88
2. El genocidio 90
2.1. Antecedentes y regulación en el Estatuto de Roma (art. 6) . . . 90
3. Crímenes contra la humanidad 92
3.1. Antecedentes y regulación en el Estatuto de Roma (art.7) . . . 92
3.2. Análisis de las conductas concretas 94
4. Los crímenes de guerra 95
4.1. Antecedentes y regulación en el Estatuto de Roma (art. 8) . . . 95
4.2. Las conductas concretas constitutivas de «crímenes de guerra»: la delimitación entre conflicto internacional y conflicto armado no internacional 97
5. El crimen de agresión 99
6. Delitos contra la administración de justicia 100
III. La competencia *ratione personae* de la CPI 100
1. Presupuestos generales 100
2. Autoría y participación 104
3. La responsabilidad penal de los superiores militares y civiles 106
4. La responsabilidad de los subordinados por órdenes de los superiores jerárquicos 108
IV. La competencia *ratione temporis* de la CPI 109
1. Los principios de irretroactividad y de imprescriptibilidad 109
V. Condiciones del ejercicio y de control de la competencia de la CPI . . 110
1. La competencia formal: la doble base para la jurisdicción de la CPI 110

2. Las condiciones de admisibilidad de la causa por la CPI. El principio de complementariedad 113
VI. Conclusiones 118

DERECHO PENAL Y CONSTRUCCIÓN EUROPEA 125
Silvina Bacigalupo

I. Introducción 125
II. Evolución de la protección penal del sistema socioeconómico de la UE 126
III. El *Corpus Juris* 130
IV. El Convenio para la Protección de los Intereses Financieros de la Unión Europea (Convenio PIF) 133
V. El Libro Verde para la protección penal de los interese financieros de la UE y la creación de un Fiscal Europeo 134
VI. La Constitución europea 135
1. Principios rectores de la Constitución europea 136
2. Competencias legislativas de la UE 136
3. Competencia legislativa en el ámbito del Derecho penal 137
3.1. Delitos graves y de dimensión transfronteriza 137
3.2. Delitos contra los intereses financieros de la UE (delitos fiscales y fraude de subvenciones) 139
3.3. Ministerio Público europeo 140
VII. Retos de la ciencia del Derecho penal en la Europa constitucional . . . 141
VIII. Bibliografía 147

CONSTITUCIÓN EUROPEA Y DERECHO PENAL: ¿HACIA UN DERECHO PENAL FEDERAL EUROPEO? 153
Carlos Gómez-Jara Díez

I. Introducción 153
II. Derecho penal europeizado y Derecho penal europeo: ¿«ante portas» o «intra muros»? 157
1. Derecho penal europeo I: ¿política criminal europea? 159
2. Derecho penal europeo II: ¿ciencia penal europea? 162
III. Bases existentes en la Constitución Europea para la conformación de un Derecho penal (federal) europeo 166
1. Primer nivel del Derecho penal federal europeo: la vertiente penal del espacio de libertad, seguridad y justicia (arts. III-270 y ss.) 168
1.1. Criterios para la inclusión de materias dentro del espacio de libertad, seguridad y justicia 171

1.2. Materias jurídico-penales incluidas en el espacio de libertad, seguridad y justicia (art. III-271) 175
1.2.1. Catálogo de materias expresamente contempladas en al art. 271.1º 175
1.2.2. Primera vía de apertura del catálogo (art. III-271.1º) . . . 177
1.2.3. Segunda vía de apertura del catálogo (art III-271.2º) . . 179
1.3. Fiscalía europea (art. III-274) 180
1.4. Valoración global: federalismo jurídico-penal híbrido 183
2. Segundo nivel del Derecho penal federal europeo: la lucha contra el fraude (art. III-415) 184
2.1. Art. III-415: ¿segunda competencia europea en materia penal? 186
2.2. *Corpus Juris*, eurodelitos y proyecto alternativo: ¿piedras de toque para la conformación de un Derecho penal federal (económico) europeo? 190
2.3. Legitimación democrática de un Derecho penal federal (económico) europeo en la Constitución europea: el federalismo supranacional como fundamento legitimador 194
2.4. Valoración global: necesidad de delimitar claramente las competencias penales federales de la Unión Europea 199
IV. Identidad normativa europea y Derecho penal del ciudadano: hacia un verdadero Derecho penal federal europeo 201
1. La distancia básica —Derecho penal del enemigo *vs* Derecho penal del ciudadano— su relación con la discusión jurídico-penal europea 203
2. Federalismo supranacional y Derecho penal del ciudadano europeo 205
V. Conclusiones finales 207

ESTUDIO COMPARADO DE LA ANTIJURICIDAD EN LA UNIÓN EUROPEA. ALGUNAS REFLEXIONES PREVIAS A LA CONSTRUCCIÓN DE UN SISTEMA DE CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN EUROPEO 209
Pablo Guérez Tricarico

I. Planteamiento de la cuestión y justificación del estudio 209
II. La justificación penal en el ámbito de la Unión Europea 213
1. Concepto de justificación en el marco del sistema jurídico-penal: principales semejanzas y diferencias entre las distintas tradiciones jurídicas 213
2. Fundamentos de la justificación: una propuesta metodológica de clasificación a la luz de los principios del Estado de Derecho comunes a los Estados miembros 221
3. La aproximación de las regulaciones de algunas causas de justificación a partir de principios derivados del Estado de derecho 223

3.1. Causas de justificación individuales: en especial, principios de regulación de la legítima defensa 224
3.2. Principios reguladores de las causas de justificación de Derecho público: el uso de la fuerza por parte de la autoridad 234
III. Conclusiones. ¿Un sistema europeo de causas de justificación? 237
IV. Bibliografía 239

PARTE III. TRANSFORMACIONES POLÍTICO-CRIMINALES 241

DE LA SOCIEDAD DEL RIESGO A LA SEGURIDAD CIUDADANA: UN DEBATE DESENFOCADO 243
José Luis Díez Ripollés

I. Introducción 243
II. El debate políticocriminal sobre el Derecho penal de la sociedad del riesgo 245
III. La irrupción de la seguridad ciudadana y el desbordamiento del marco analítico 252
1. Integración del fenómeno de la inseguridad ciudadana en el fenómeno pretendidamente más amplio de la sociedad del riesgo . 253
2. Transformación de la expansión modernizadora del Derecho penal en una expansión securitaria 256
3. La relación entre individuo y sociedad en la génesis y abordaje de la delincuencia 260
4. La contraposición entre individuo y ciudadano en el diseño de la política criminal 263
IV. Las propuestas doctrinales del Derecho penal de la seguridad ciudadana 267
1. El derecho penal del enemigo 267
2. El derecho penal de la tercera velocidad 269
3. La reconstrucción del derecho de la peligrosidad 271
4. Crítica a las propuestas precedentes 273
V. La prosecución acrítica de la modernización 276
VI. Bibliografía 279

POPULISMO PUNITIVO Y PENAS ALTERNATIVAS A LA PRISIÓN 283
Elena Larrauri Pijoan

I. Introducción 283
II. Concepto de populismo punitivo 284
III. Nuevas tendencias en las penas alternativas 288

1. Definición y clasificación de las penas alternativas a la prisión 288
2. Fundamento de las penas alternativas 290
3. Nuevas penas alternativas 291
4. La entrada de la víctima o de las preocupaciones de la víctima ... 294
5. Énfasis en cambio de valores 296
6. Uso expansivo de las penas alternativas 297
7. Mayor diversificación de penas alternativas 299

IV. Breves reflexiones finales 299

V. Bibliografía 301

GLOBALIZACIÓN, DERECHO PENAL Y SEGURIDAD PÚBLICA 305
Juarez Tavares

I. La cuestión de la globalización: nociones contradictorias 305

II. La alteración de rumbos de la política criminal 307

III. Sociedad de riesgo y sociedad globalizada 309

IV. La universalización de las normas penales 312

V. La seguridad pública 313

EL DERECHO PENAL ANTE LA GLOBALIZACIÓN: EL PAPEL DEL PRINCIPIO PRECAUCIÓN 319
Blanca Mendoza Buergo

I. Introducción 319

II. Significado y delimitación conceptual del Principio de precaución ... 320

III. Análisis y gestión del riesgo en la sociedad contemporánea: el surgimiento del Principio de precaución 326

IV. Los ámbitos de aplicación del Principio de precaución. Su posible recepción en el Derecho penal 330

EL DERECHO PENAL ESPAÑOL ANTE LA INMIGRACIÓN: UN ESTUDIO POLÍTICO-CRIMINAL 343
Manuel Cancio Meliá y Mario Maraver Gómez

I. Introducción 343

II. Tráfico ilegal de personas e inmigración ilegal (art. 318 bis CP) 347
1. Introducción 347
2. Evolución legislativa 348
2.1. La primera redacción del Código penal de 1995 (la LO 10/1995) 348

2.2. La LO 11/1999 349
2.3. La LO 4/2000 350
2.4. La LO 11/2003 351
3. Análisis del delito del art. 318 bis CP 352
3.1. La conducta típica 352
3.1.1. Tráfico ilegal de personas e inmigración clandestina 352
3.1.2. El aspecto subjetivo (ánimo de lucro) 358
3.1.3. Consentimiento 358
3.1.4. «Promover, favorecer o facilitar» «directa o indirectamente» 358
3.2. La interpretación de los tribunales 360
3.3. Penalidad 361
3.4. Concursos 363
3.5. El art. 54.1 b) de la LO 4/2000 366
4. Aporías del delito del art. 318 bis CP 367
4.1. Consideraciones sobre el bien jurídico protegido 367
4.1.1. Los derechos de los ciudadanos extranjeros 369
4.1.2. La dignidad de los ciudadanos extranjeros 370
4.1.3. El control de los flujos migratorios 375
4.2. Conclusión provisional 378

III. La expulsión de ciudadanos extranjeros sin residencia legal (art. 89 CP) 381
1. Introducción 381
2. Evolución legislativa 383
3. «Argumentaciones» ocultas en la discusión de política legislativa y «reacciones» de la teoría 385
3.1. Prisión como «permanencia en España» 385
3.2. Coste económico penitenciario 386
3.3. (Especiales) dificultades de reinserción 389
3.4. Alguna conclusión provisional 395
4. Aporías de la expulsión del art. 89 CP: la ambivalencia en la aflictividad y la insuficiencia de la tesis de la sumisión a la política de extranjería 396

IV. El significado latente de la política criminal en materia de inmigración 400
1. Introducción 400
2. Concepto de «Derecho penal» del enemigo 401
3. Subsunción 406
4. Conclusión 411

TRÁFICO DE PERSONAS Y EXPLOTACIÓN SEXUAL 417
Laura Pozuelo Pérez

I. Introducción 417

II. La regulación legal del problema: los arts. 187, 188 y 318 bis del Código penal y sus diferentes modificaciones legales 418
1. Los bienes jurídicos protegidos en los arts. 187 y 188 CP 422
1.1. La especial protección a los menores e incapaces 422
1.2. Los atentados contra la libertad (art. 188 CP) 423
1.3. Los atentados contra la libertad sexual 426
2. Los bienes jurídicos protegidos en el art. 318 bis CP 431
3. Propuesta de interpretación 435
3.1. Exclusión del debate del art. 381 bis 2 CP 435
3.2. Propuesta de solución 436
3.3. El concurso con otras infracciones 438
4. Conclusiones 438

RELACIÓN DE AUTORES 441