



UNIVERSIDAD ANDINA DEL CUSCO

ESCUELA DE POSGRADO

DOCTORADO EN DERECHO



TESIS

**SANCIÓN PENAL Y MODERNAS TENDENCIAS DEL DERECHO
PENITENCIARIO**

TESIS PRESENTADA POR:

MGT. ANTONIO SALAS CALLO

**PARA OBTENER EL GRADO
ACADÉMICO DE DOCTOR EN
DERECHO**

**ASESOR: DR. JULIO TRINIDAD RÍOS
MAYORGA.**

CUSCO – PERÚ

2019



RESUMEN

En el presente trabajo de investigación, se advierte que en nuestro país la sanción penal se ejecuta en el Sistema Penitenciario, específicamente la pena de privación de la libertad efectiva de quienes actúan contra las normas, principios y entidades protegidas por el Estado, sin embargo la justicia penal hace buen tiempo que está en constante proceso de reforma, así últimamente con la puesta en vigencia, aun progresiva del Nuevo Código Procesal Penal, donde se tiene la aplicación y vigencia del Sistema Penitenciario Peruano, donde la función y fines de la pena aún no se cumplen, es decir no se evidencia una verdadera resocialización del penado; por otra parte, el problema de la criminalidad común y organizada se incrementa y agudiza, entonces la inseguridad social es latente, bajo la mirada cómplice de las autoridades del poder estatal como del sistema penitenciario y frente a esta realidad se tiene un análisis y reflexión a la luz de las modernas tendencias del Derecho Penitenciario, y éstas a su vez surgen de las modernas concepciones del Derecho Penal, siendo estas el derecho Penal del Enemigo y el Derecho Penal Mínimo, y en esta investigación, como cuestión previa se reflexiona sobre la evolución del concepto de la sanción penal o pena, así pues apenas apareció la acción del delito, también surgió la pena con las ideas primigenias de sanción, castigo, coerción, coacción, prisión, restricción, represión y así surge la doctrina penal dogmática a través de Teorías de la Pena o Teorías de la Sanción Penal, sin dejar de referir respecto de las medidas de seguridad y otras consecuencias del delito, y este debate no ha concluido, aún está vigente, pese a que ya tiene un amplio tratamiento, claro está que las corrientes penales modernas no descuidan a la persona del delincuente, al contrario le reconocen o conceden el respeto y vigencia al gran valor que posee, esto es la dignidad de toda persona humana, a la par de tratar sobre el delito, la pena y las medidas de seguridad.

Así pues, respecto de la pena, el análisis va más allá, la pena es el instrumento principal del que se vale o dispone como medio, el Estado, para enfrentar contra el autor de la comisión de cualquier delito o falta penal, así se tiene que la pena tendrá un fin preventivo y fundamentalmente resocializador. Entonces el fin o la función de la pena es un tema valorativo, opinable, es del campo filosófico jurídico penal, esto es filosofar sobre ¿qué es la pena?, ¿para qué es la pena?, ¿por qué la necesidad de la pena?, todo en función de su naturaleza, sus fines, sus objetivos, sus funciones, y así advertimos que la pena o sanción penal es connatural al hombre o persona humana y como tal su tratamiento y análisis aún no está agotada.



Es tema central de esta investigación la sanción penal y las modernas tendencias del Derecho Penitenciario, en razón a la inquietud o atracción por el debate y la discusión sobre las nuevas tendencias del Derecho Penal moderno, esto es por una parte, el Derecho Pena del Enemigo y su repercusión en la política criminal y específicamente en la legislación penal peruana, de lo que se tiene como ejemplo la legislación anti terrorista y contra el Tráfico Ilícito de Drogas de las décadas de los 80 y 90 en nuestro país y el atentado a las Torres Gemelas de Estados Unidos del año 2001 a nivel internacional. Y de otra parte está el resurgimiento del pensamiento del Derecho Penal Mínimo, como una expresión de garantizar los derechos fundamentales de la persona en general y específicamente de los derechos afectados por las decisiones de los procesos penales, esto es al advertir el abuso o exceso del poder estatal en la lucha contra la criminalidad creciente y modernas. Esta realidad socio jurídica penal nos ha motivado tratar, analizar y discutir en este trabajo de investigación.

Así pues, no es fácil tomar una decisión o postura dentro del actual sistema de justicia penal peruana, estando a favor o en contra de uno u otro sistema penal penitenciario moderno, pero es menester tratar y analizar el tema o problemática existente, para forjar y contribuir a la formación de opiniones equilibradas sobre el tema.

Frente a la crisis institucional y de valores que vive nuestro país, y frente a la sistemática violación de los derecho fundamentales individuales y colectivos, así como frente al desprecio de la ley y el derecho; el Estado a través de sus poderes constituidos ha reaccionado en algún momento, como contra la violencia terrorista, contra el narcotráfico, contra la violación sexual de menores de edad, el secuestro, y otros actos criminales, a través de una legislación de emergencia, esto es modificando la legislación existente de hace 30 años, y ahí encontramos las características del Derecho Penal del Enemigo, y también actualmente el Estado está por reaccionar contra la criminalidad organizada otros actos delictivos donde están involucrados altos funcionarios y empresas incluso de acción transnacional, situación que ha creado un malestar generalizado de desconfianza por lo que existe la necesidad de reformas urgentes en materia penal y penitenciaria, en la que también surgen opiniones del Derecho Penal Mínimo, cuyas características son, que las sanciones penales deben ser impuestas en casos extremos como última ratio, antes se deben agotar otros medios alternativos, y que las sanciones penales drásticas no siempre van a solucionar la criminalidad existente, al contrario es necesario empoderar los derechos fundamentales de toda persona, en especial de los presos, por tanto el Derecho Penitenciario moderno debe tener vigente los derechos fundamentales y el adecuado tratamiento de las personas que son internadas en un establecimiento penitenciario a fin de ser coherentes con la resocialización que es objetivo del sistema penitenciario peruano.

PALABRAS CLAVE: Sanción Penal, Sistema Penitenciario, Derecho Penitenciario, Modernas Tendencias Penales, Modernas Tendencias Penitenciarias, Pena Privativa de Libertad Efectiva, Resocialización. Derecho Penal del Enemigo, Derecho Penal Mínimo.

**ABSTRAC**

In the present research work, we warn that in our country the penal sanction is executed in the Penitentiary System, specifically the penalty of deprivation of the effective freedom of those who act against the norms, principles and entities protected by the State, nevertheless justice has been in a constant process of reform, so lately with the enactment, even progressive, of the New Code of Criminal Procedure, where the application and validity of the Peruvian Penitentiary System is in place, where the function and purposes of the penalty have not yet they are complied with, that is, there is no evidence of a true re-socialization of the prisoner; On the other hand, the problem of common and organized crime increases and becomes more acute, so social insecurity is latent, under the complicit gaze of the authorities of the state power as well as the prison system, and in face of this reality there is an analysis and reflection on the light of the modern tendencies of the Penitentiary Law, and these in turn arise from the modern conceptions of Criminal Law, being these the Criminal Law of the Enemy and the Minimum Criminal Law, and in this investigation, as a previous question we reflect on the evolution of the concept of the penal sanction or punishment, thus penalties appeared the action of the crime, also the punishment arose with the original ideas of punishment, punishment, coercion, coercion, imprisonment, restriction, repression and thus the dogmatic criminal doctrine arises through Theories of Punishment or Theories of Penal Sanction, without ceasing to refer with respect to security measures and other consequences of crime, and this debate has not concluded, it is still valid, although it already has a wide treatment, of course modern criminal currents do not neglect the person of the delinquent, on the contrary they recognize him or grant respect and validity to the great value that he has, This is the dignity of every human being, as well as dealing with crime, punishment and security measures.

So, regarding the penalty, our analysis goes further, the penalty is the main instrument that is used or available as a means, the State, to face off against the perpetrator of any crime or criminal offense, so we have that the penalty will have a preventive and fundamentally re-socializing purpose. Then the purpose or function of the penalty is a valuable, debatable issue, is the criminal legal philosophical field, this is philosophizing about what is worth?, What is it worth?, Why the need for punishment?, all in function of its nature, its aims, its objectives, its functions, and thus we warn that the penalty or penal sanction is innate to man or human person and as such its treatment and analysis is not yet exhausted.

The central theme of this investigation is the penal sanction and the modern tendencies of the Penitentiary Law, due to the concern or attraction for the debate and the discussion on the new tendencies of the modern Criminal Law, this is on the one hand, the Right Penalty of the Enemy and its impact on criminal policy and specifically on Peruvian criminal legislation, which is exemplified by anti-terrorist legislation and the Illicit Drug Trafficking of the 80s and 90s in our country and the attack on the Towers Twin of the United States of the year 2001 at international level. And on the other hand there is the resurgence of the thought of the Minimum Criminal Law, as an expression of guaranteeing the fundamental rights of the person in general and specifically of the rights affected by the decisions of the criminal proceedings,



this is to notice the abuse or excess of the State power in the fight against growing and modern criminality. This socio-legal criminal reality has motivated us to discuss, analyze and discuss in this research work.

Thus, it is not easy to make a decision or position within the current Peruvian criminal justice system, being for or against one or another modern penal prison system, but it is necessary to treat and analyze the existing issue or problematic, to forge and contribute to the formation of balanced opinions on the subject.

In the face of the institutional and value crisis that our country is experiencing, and in the face of the systematic violation of individual and collective fundamental rights, as well as in the face of contempt for the law and the law; The State, through its constituted powers, has reacted at some point, as against terrorist violence, against drug trafficking, against sexual violation of minors, kidnapping, and other criminal acts, through emergency legislation, this is modifying the existing legislation 30 years ago, and there we find the characteristics of the Enemy's Criminal Law, and also the State is currently reacting against organized crime other criminal acts where high officials and companies are involved even transnational action, a situation that It has created a widespread malaise of distrust so there is a need for urgent reforms in criminal and penitentiary matters, in which also arise the views of the Minimum Criminal Law, whose characteristics are that criminal penalties must be imposed in extreme cases as a final ratio before, other alternative means must be exhausted, and Drastic criminal sanctions will not always solve the existing crime, on the contrary it is necessary to empower the fundamental rights of every person, especially the prisoners, therefore the modern Penitentiary Law must have in force the fundamental rights and the adequate treatment of the people who they are interned in a penitentiary establishment in order to be coherent with the re-socialization that is the objective of the Peruvian penitentiary system.

KEY WORDS: Criminal Penalty, Penitentiary System, Penitentiary Law, Modern Penal Trends, Modern Penitentiary Trends, Privative Penalty of Effective Freedom, Resocialization. Criminal Law of the Enemy, Minimum Criminal Law.