

**MODERNIDAD Y TRANSFORMACIÓN
DEL DERECHO PENAL**
**MODERNITÀ E TRASFORMAZIONE
DEL DIRITTO PENALE**

IGNACIO F. BENÍTEZ ORTUZAR
ROBERTO BARTOLI
(Directores)

Dykinson, S.L.

No está permitida la reproducción total o parcial de este libro, ni su incorporación a un sistema informático, ni su transmisión en cualquier forma o por cualquier medio, sea este electrónico, mecánico, por fotocopia, por grabación u otros métodos, sin el permiso previo y por escrito del editor. La infracción de los derechos mencionados puede ser constitutiva de delito contra la propiedad intelectual (art. 270 y siguientes del Código Penal).

Diríjase a Cedro (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra. Puede contactar con Cedro a través de la web www.conlicencia.com o por teléfono en el 917021970/932720407.

Este libro ha sido sometido a evaluación por parte de nuestro Consejo Editorial.
Para mayor información, véase www.dykinson.com/quienes_somos

© Copyright by
Los autores
Madrid

Editorial DYKINSON, S.L. Meléndez Valdés, 61 - 28015 Madrid
Teléfono (+34) 91 544 28 46 - (+34) 91 544 28 69
e-mail: info@dykinson.com
<http://www.dykinson.es>
<http://www.dykinson.com>

ISBN: 978-84-1170-247-8
Depósito Legal: M-24763-2023

Preimpresión por:
Besing Servicios Gráficos S.L.
e-mail: besingsg@gmail.com

ÍNDICE

INTRODUCCIÓN MOTIVADA	15
Ignacio F. Benítez Ortúzar / Roberto Bartoli	
 EXCLUSIÓN DEL DEBER OBJETIVO DE CUIDADO Y CRITERIOS DE NEGACIÓN DE LA IMPUTACIÓN OBJETIVA EN LA ACCIÓN IMPRUDENTE DEL QUE CUENTA CON LA ACEPTACIÓN POR EL PERJUDICADO DE LA SITUACIÓN DE RIESGO	 21
Guillermo Portilla Contreras	
I. INTRODUCCIÓN.....	22
II. PUESTA EN PELIGRO IMPRUDENTE CAUSADA POR UN TERCERO CON ACEPTACIÓN DEL RIESGO POR LA PERSONA QUE RESULTA AFECTADA EN SU BIEN JURÍDICO	24
1. Soluciones en la Jurisprudencia. De la compensación de culpas a la imputación objetiva	24
2. Diferencias entre la concurrencia de culpas como autoría accesoria y la participación en la acción imprudente del autor.....	27
III. ASUNCIÓN POR LA VÍCTIMA DE LA ACCIÓN DE RIESGO GENERADO POR UN TERCERO QUE DISPONE DEL CONTROL Y DOMINIO DEL PELIGRO, EN EL ÁMBITO DE LA INFRACCIÓN DEL DEBER DE CUIDADO, IMPUTACIÓN OBJETIVA Y AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN	30
1. Adecuación social	30
2. Autorresponsabilidad de la víctima	31

3.	La equivalencia entre la situación de autopuesta en peligro y la puesta en peligro por un tercero consentida. Una solución entre el fin de protección de la norma y la autoría y participación.	31
4.	Teoría del menor interés en la protección del bien jurídico y de exclusión o reducción del deber de cuidado del autor.....	34
5.	Aplicación de la tesis de la exclusión de la infracción del deber de cuidado a determinadas situaciones de riesgo aceptadas por el perjudicado	43
	BIBLIOGRAFÍA	47
MODERNITÀ E TRASFORMAZIONI DEL DIRITTO PENALE.		
	LA COLPA.....	51
Domenico Notaro		
I.	INTRODUZIONE. L'ATTUALITÀ DEL TEMA	51
II.	LA MOLTIPLICAZIONE DEL "TIPO COLPOSO" NEL SISTEMA PENALE.....	54
III.	L'ESTENSIONE DELLE MODALITÀ DI IMPUTAZIONE DEL RIMPROVERO COLPOSO	58
IV.	LA DIFFERENZIAZIONE DEGLI STATUTI COLPOSI	62
V.	LA COLPA NELLE ORGANIZZAZIONI COMPLESSE. CENNI	72
VI.	CONCLUSIONI. QUALI DIRETTRICI PER UNA COLPA DAVVERO "MODERNA"?	75
LE CONDOTTE RIPARATORIE NEL DIRITTO PENALE ITALIANO: MODELLI E OPZIONI DI POLITICA CRIMINALE		
Costanza Bernasconi		
I.	IL CONCETTO DI RIPARAZIONE: CONDOTTE RIPARATORIE E RISARCIMENTO DEL DANNO CIVILE.....	83
II.	LE DIVERSE DECLINAZIONI DEL <i>FAVOR REPARATIONIS</i> NEL DIRITTO PENALE ITALIANO.....	86
III.	OMESSA RIPARAZIONE COME ELEMENTO COSTITUTIVO DI AUTONOME FATTISPECIE DI REATO	87

IV.	OBBLIGO DI RIPARAZIONE COME CONTENUTO SANZIONATORIO ACCESSORIO DELLA SENTENZA DI CONDANNA....	88
V.	RIPARAZIONE E SOSPENSIONE CONDIZIONALE DELLA PENA.....	90
VI.	LA RILEVANZA DELLE CONDOTTE RIPARATORIE SUL <i>QUANTUM</i> DEL TRATTAMENTO SANZIONATORIO	92
VII.	LA RIPARAZIONE COME CAUSA DI “NON CONFISCABILITÀ”	93
VIII.	L’ESCLUSIONE DELLA PUNIBILITÀ LEGATA A CONDOTTE RIPARATORIE	94
IX.	LE CONDOTTE RIPARATORIE NEL SISTEMA DELLA RESPONSABILITÀ DA REATO DEGLI ENTI	100
X.	QUALE BILANCIO?	101

ELEMENTOS DE REPARACIÓN DEL DAÑO A LA VÍCTIMA: SU RELEVANCIA EN LAS ALTERNATIVAS A LA PRISIÓN Y EN LA EJECUCIÓN DE LA PENA	105
---	------------

Eva M. Domínguez Izquierdo

I.	LA INCIDENCIA DE LA REPARACIÓN A LA VÍCTIMA EN EL SISTEMA DE JUSTICIA PENAL ESPAÑOL: GENERALIDADES	105
II.	LA REPARACIÓN COMO ELEMENTO ESENCIAL EN LAS ALTERNATIVAS A LA PENA DE PRISIÓN: LA SUSPENSIÓN DE LA EJECUCIÓN SIN ENTRADA EN PRISIÓN.....	113
III.	LA REPARACIÓN EN EL ÁMBITO PENITENCIARIO: PREVENCIÓN ESPECIAL <i>VERSUS</i> ENDURECIMIENTO PUNITIVO.....	119
1.	La asunción del delito como indicio de “reinserción social”	121
2.	Acceso al tercer grado de tratamiento: la reparación “en la medida de la capacidad personal”	122
3.	La satisfacción de la responsabilidad civil para optar a la libertad condicional	129
IV.	LA RESPONSABILIDAD CIVIL Y LA REALIZACIÓN DE OTROS COMPORTAMIENTOS POSTDELICTIVOS POSITIVOS COMO CONDICIONES PARA EL ACCESO AL TERCER GRADO Y LA LIBERTAD CONDICIONAL EN EL RÉGIMEN ESPECIAL PREVISTO PARA DELITOS DE TERRORISMO	134

1.	Muestra de signos inequívocos de haber abandonado los fines y medios de la actividad terrorista	136
2.	La “petición de perdón”: ¿Una fórmula de reparación?	138
3.	La colaboración activa con las autoridades como forma de reparación social y pronóstico positivo de resocialización	143
V.	LA PLASMACIÓN DE LA JUSTICIA RESTAURATIVA EN LA FASE DE EJECUCIÓN. LA SATISFACCIÓN DE LA VÍCTIMA MEDIANTE EL CUMPLIMIENTO EFECTIVO: ¿UN NUEVO FIN DE LA PENA?	145
	GENERE E DIRITTO PENALE	155
	Francesco Cingari	
I.	PREMESSA	155
II.	I MODELLI DI RAPPORTO TRA DIRITTO PENALE E “GENERE”	156
III.	L’EVOLUZIONE SOVRANAZIONALE DELLA TUTELA PENALE DEL “GENERE”	157
IV.	IL MODELLO DI TUTELA CRIMINOLOGICAMENTE ORIENTATO A CONTRASTO DELLA VIOLENZA DI GENERE NEI CONFRONTI DELLA DONNA	159
V.	IL MODELLO DI TUTELA INCENTRATO SULLA DISCRIMINAZIONE DI “GENERE” E VOLTO ALLA TUTELA DELL’UGUAGLIANZA	162
VI.	POSSIBILITÀ E LIMITI DELLA TUTELA PENALE NEI CONFRONTI DELLA DISCRIMINAZIONE/ VIOLENZA DI “GENERE”: IL NECESSARIO INVESTIMENTO SULLA FUNZIONE RIEDUCATIVA DELLA PENA	165
VII.	PER UNA STRATEGIA AUTENTICAMENTE INTEGRATA DI CONTRASTO AI FENOMENI DELLA DISCRIMINAZIONE E VIOLENZA DI GENERE	166
VIII.	PARADIGMA RIPARATIVO E ABUSI DI “GENERE”	168
IX.	LA PREVENZIONE DELLA DISCRIMINAZIONE / VIOLENZA DI “GENERE”	170

GÉNERO Y DERECHO PENAL 173

Pilar Fernández Pantoja

I.	INTRODUCCIÓN.....	173
II.	¿QUÉ ES LA “PERSPECTIVA O ENFOQUE DE GÉNERO”?.....	175
III.	EVOLUCIÓN SOCIAL: PREGUNTAS Y NECESIDAD DE RESPUESTAS	177
	1. Principio básico: la igualdad	177
	2. Reconocimiento público de problemas: la violencia de género como germen	180
	3. Nuevos conceptos, nuevos alcances: el Convenio de Estambul de 2011 y revisiones	182
IV.	¿CÓMO SE TRASLADA TODO ELLO AL DERECHO Y, EN CONCRETO, AL DERECHO PENAL? LA INTERVENCIÓN JURÍDICA.	183
V.	LA INTERVENCIÓN PÚBLICA: POLÍTICAS PÚBLICAS Y ACTUACIONES LEGISLATIVAS.....	191
VI.	LA NECESARIA PRESENCIA DE LA POLÍTICA CRIMINAL ANTE ANTIGUAS O NUEVAS SITUACIONES	193
VII.	PROPUESTAS	195

DOBLE REFERENCIA A LA INTEGRACIÓN DE LOS ABUSOS SEXUALES EN LAS AGRESIONES SEXUALES Y EL ALCANCE DEL CONSENTIMIENTO EN LA LO 10/2022 DE GARANTÍA INTEGRAL DE LA LIBERTAD SEXUAL..... 197

Lorenzo Morillas Cueva

I.	INTRODUCCIÓN.....	197
	1. Cuestiones Previas	197
	2. Fijación del tema.....	202
II.	INTEGRACIÓN DE LOS ABUSOS SEXUALES EN LAS AGRESIONES SEXUALES.....	205
III.	ALCANCE DEL CONSENTIMIENTO. PROPUESTA.....	214
	1. Alcance	214
	2. Propuesta	216

**VERSO UN NUOVO ASSETTO DELLA TUTELA
DELLA LIBERTÀ SESSUALE? L'ESPERIENZA ITALIANA 225**

Giovanni Flora

I.	PROLOGO	225
II.	CONSIDERAZIONI INTRODUTTIVE.....	226
III.	DAL CODICE ROCCO ALLA LEGGE DEL '96 "E SUCCESSIVE MODIFICAZIONI"	227
IV.	LE CRITICITÀ DELL'ASSETTO DELLA TUTELA ALLESTITO DALLA LEGGE DEL '96.....	228
V.	IL CONSENSO "LIBERO", "INFORMATO" E "PERDURANTE" COME REQUISITO CENTRALE DELLE FATTISPECIE DEI DELITTI CONTRO LA LIBERTÀ SESSUALE?	231
VI.	CONSIDERAZIONI CONCLUSIVE	233

**NECESIDAD DE UN NUEVO MODELO PARA AFRONTAR LA
TRATA Y LA EXPLOTACIÓN DE SERES HUMANOS: PROPUESTAS
DE REFORMA LEGISLATIVA..... 237**

Esther Pomares Cintas

I.	PUNTOS DE INFLEXIÓN EN LA AGENDA INTERNACIONAL Y EUROPEA SOBRE LA TRATA DE SERES HUMANOS.....	237
II.	UN NUEVO MODELO, OTROS DEBERES DE DILIGENCIA: ERRADICAR LAS CANTERAS HUMANAS DE LA ESCLAVITUD MODERNA.....	242
III.	ESTADO DE LA CUESTIÓN EN ESPAÑA	244
	1. Necesidad de una óptica integral y universal que aborde todas las actividades forzosas de explotación y la protección de todas las víctimas.....	244
	2. Propuestas de reforma legislativa: el Anteproyecto de Ley Orgánica integral contra la trata y la explotación de seres hu- manos, de 29 de noviembre de 2022.....	248
IV.	NECESIDAD DE ERRADICAR FACTORES DE VULNERABILIDAD INSTITUCIONAL ANTE EL ABUSO Y LA EXPLOTACIÓN	253

**UNA TUTELA MULTIVELLO DEL LAVORATORE “ABUSATO”
TRA DELITTI DI SCHIAVITÙ, DI SERVITÙ E DI SFRUTTAMENTO....** 257

Filippo Bellagamba

- I. I.E NOZIONI DI SCHIAVITÙ E DI SERVITÙ E I.E RELATIVE
FATTISPECIE DI REATO..... 257
- II. IL DELITTO DI SFRUTTAMENTO DEL LAVORO TRA SERVITÙ E
LAVORO FORZATO..... 262
 - 1. **La distanza tra ordinamento sovranazionale ed ordinamento
domestico con riferimento al lavoro forzato.....** 267
- III. IL RAPPORTO TRA L'ART. 600 E L'ART. 603 BIS C.P. ED IL GRADO
DI EFFICIENZA DELL'ATTUALE APPARATO REPRESSIVO 269

**MODERNITÀ E TRASFORMAZIONE DEL DIRITTO PENALE
DELL'AMBIENTE. UNA PROSPETTIVA COMPARATA** 273

Cecilia Valbonesi

- I. INTRODUZIONE 273
- II. PRINCIPIO DI LEGALITÀ E TUTELA DELL'AMBIENTE: UN
INCONTRO MANCATO..... 274
- III. CRISI DELLA LEGALITÀ E DISCREZIONALITÀ GIUDIZIARIA..... 277
- IV. GLI INCERTI CONFINI DELL'OFFESA ALL'AMBIENTE..... 280
- V. LE DERIVE DELLA COLPEVOLEZZA AMBIENTALE..... 283
- VI. LA NECESSITÀ DI UNA TRASFORMAZIONE DELLA
TUTELA PENALE DELL'AMBIENTE IN UNA PROSPETTIVA
COMPARATISTICA..... 285
- VII. PER UNA NUOVA ETICA PENALE DELL'AMBIENTE 289

**OBSTÁCULOS A LA EFICACIA PREVENTIVA DE LA NORMATIVA
PENAL MEDIOAMBIENTAL** 291

Juan Luis Fuentes Osorio

- I. INTRODUCCIÓN..... 291
- II. ¿DERECHO PENAL EFICAZ EN UNA SOCIEDAD CONTAMINANTE?. 294

III.	OBSTÁCULOS QUE REDUCEN LA PROBABILIDAD DE SER CONDENADO PENALMENTE POR AGRESIONES MEDIOAMBIENTALES.....	297
1.	Asociados con la legislación penal	297
2.	Asociadas con la persecución de los delitos contra el medioambiente por las instituciones formales.....	303
IV.	OBSTÁCULOS QUE REDUCEN LA PROBABILIDAD DE SUFRIR UNA SANCIÓN PENAL SEVERA	307

	SUSTRACCIÓN PARENTAL DE MENORES. UNA PERSPECTIVA COMPARADA ENTRE EL ORDENAMIENTO JURÍDICO ESPAÑOL Y EL ITALIANO	311
--	--	------------

Cristina Callejón Hernández

I.	CUESTIONES PREVIAS.....	311
II.	UBICACIÓN Y ESTRUCTURA.....	314
III.	EL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO.....	317
1.	El bien jurídico protegido en el delito español	317
2.	El bien jurídico protegido en el delito italiano.....	318
IV.	NATURALEZA Y SUJETOS.....	319
1.	Naturaleza del delito.....	319
2.	Los sujetos.....	320
V.	LOS TIPOS PENALES	324
1.	El delito de sustracción de menores en España	324
2.	Los delitos de sustracción de menores en Italia.....	343