

SUMARIO

ABREVIATURAS	XV
PRÓLOGO	XIX
NOTA DE LA AUTORA	XVII
INTRODUCCIÓN	1

CAPÍTULO I

LA PROHIBICIÓN DE LA TORTURA DESDE LA ÓPTICA DE LOS DERECHOS HUMANOS

1. PRELIMINARES	5
2. MODELO DE FUNDAMENTACIÓN	6
3. CARACTERÍSTICAS Y FUNCIÓN DE LA TORTURA EN EL DERECHO HISTÓRICO. LAS RAZONES DE SU ABOLICIÓN	11
3.1. Introducción	11
3.2. La tortura como institución legal	11
3.3. La abolición de la tortura	16
4. LA PRÁCTICA CONTEMPORÁNEA DE LA TORTURA	19
4.1. Introducción	19
4.2. El resurgimiento de la tortura en el Siglo XX	20
4.2.1. Factores involucrados en su resurgimiento	21
4.2.2. Factores involucrados en su mantenimiento	25
4.3. Características de la tortura contemporánea	27
4.4. Factores individuales, sociales y políticos que confluyen en la prác- tica de la tortura	34
4.4.1. La incidencia de los factores individuales	34
4.4.2. Factores socio-económicos y culturales	37
4.4.3. La importancia de la configuración de la estructura de la au- toridad y el proceso político	38

4.4.4. El proceso de participación en la tortura: la interacción de niveles	39
5. LA JUSTIFICACIÓN RACIONALISTA DE LA PROHIBICIÓN	41

CAPÍTULO II

LA PROTECCIÓN FRENTE A LA TORTURA EN EL DERECHO INTERNACIONAL Y EN LA CONSTITUCIÓN ESPAÑOLA

1. LA PROHIBICIÓN DE LA TORTURA Y DE LAS PENAS Y TRATOS CRUELES, INHUMANOS Y/O DEGRADANTES EN EL DERECHO INTERNACIONAL	45
1.1. Los instrumentos internacionales	47
1.2. El interés protegido en los textos internacionales	49
1.3. Naturaleza de las normas internacionales sobre la materia	51
1.4. El concepto de tortura y su distinción de las penas o tratos inhumanos o degradantes	53
1.4.1. Preliminares	53
1.4.2. Delimitación conceptual de la tortura. Elementos configuradores	54
1.4.2.1. El sujeto activo cualificado	56
1.4.2.2. El elemento teleológico	60
1.4.2.3. El elemento material: la gravedad del sufrimiento ..	65
1.4.3. La distinción entre la tortura y los otros tratos o penas crueles, inhumanos o degradantes	71
1.4.3.1. El sujeto activo	74
1.4.3.2. El elemento teleológico	76
1.4.3.3. La gravedad del sufrimiento	79
1.4.3.4. Delimitación entre la tortura, los tratos inhumanos y los tratos degradantes	80
1.5. La exclusión de las sanciones legítimas del ámbito de protección frente a la tortura	82
1.6. La inderogabilidad de la prohibición	90
1.7. Garantías específicas contra la tortura en el orden internacional ..	94
1.7.1. La Convención de Naciones Unidas de 1984	94
1.7.1.1. Medidas de carácter preventivo	94
1.7.1.2. Medidas de control	98
1.7.1.3. Medidas de carácter represivo	99
1.7.2. El Convenio Europeo para la Prevención de la Tortura y de Penas Crueles o Tratos Inhumanos o Degradantes	100
1.7.3. Valoración de la eficacia de los instrumentos internacionales en la lucha contra la tortura	102

2.	LA PROHIBICIÓN DE LA TORTURA Y DE LAS PENAS Y TRATOS INHUMANOS O DEGRADANTES EN LA CONSTITUCIÓN ESPAÑOLA DE 1978	104
2.1.	La naturaleza de la prohibición	106
2.2.	El significado de la expresión «en ningún caso» en el artículo 15 de la CE	107
2.2.1.	Posición restrictiva	108
2.2.2.	Posición Amplia	110
2.3.	La integración de las normas internacionales en el ordenamiento jurídico español	111
2.3.1.	El artículo 96.1 de la CE	112
2.3.2.	El artículo 10.2 de la CE	113
2.3.3.	Recapitulación	115

CAPÍTULO III

LA REGULACIÓN JURÍDICO-PENAL DE LA TORTURA Y OTROS ATENTADOS CONTRA LA INTEGRIDAD MORAL

1.	PRELIMINARES	117
2.	LA IDONEIDAD DEL DERECHO PENAL EN LA PROTECCIÓN FRENTE A LA TORTURA	119
3.	REFERENCIA AL DERECHO COMPARADO	122
3.1.	El Código Penal italiano	122
3.2.	El Código Penal alemán	125
3.3.	El Código Penal francés	126
4.	PRECEDENTES EN EL DERECHO PENAL ESPAÑOL	127
4.1.	La regulación anterior a la Reforma de 17 de julio de 1978	128
4.1.1.	Atentados genéricos	129
4.1.2.	Atentados específicos contra detenidos y presos	131
4.2.	Referencia especial al artículo 204 bis del anterior Código Penal	132
5.	LA REGULACIÓN DE LA TORTURA Y DE LOS TRATOS INHUMANOS Y DEGRADANTES EN EL TÍTULO VII DEL CÓDIGO PENAL DE 1995	140
5.1.	Orígenes y elaboración de la actual regulación	140
5.1.1.	La regulación de la tortura en los Proyectos y Anteproyectos anteriores al PLOCP de 1994	140
5.1.2.	El Proyecto de Ley Orgánica de Código Penal de 1994	140
5.2.	La configuración de la integridad moral como bien jurídico protegido en el Título VII del Libro II del Código Penal de 1995	144
5.2.1.	Consideraciones previas	144
5.2.2.	El derecho a la integridad moral en la Constitución Española de 1978: naturaleza, concepto y contenido	145
5.2.2.1.	La doble naturaleza del derecho a la integridad moral.	147

5.2.2.2.	Delimitación conceptual del derecho a la integridad moral	152
5.2.3.	La configuración de la integridad moral como bien jurídico protegido por el Derecho penal	166
5.2.3.1.	Introducción	166
5.2.3.2.	Aproximación al concepto de bien jurídico	166
5.2.3.3.	Criterios político-criminales presentes en la configuración de la integridad moral como bien jurídico penal	170
5.2.3.4.	Contenido del bien jurídico integridad moral	172

CAPÍTULO IV

EL DELITO DE TORTURAS (I)

1.	RATIO LEGIS, SISTEMÁTICA Y BIEN JURÍDICO PROTEGIDO	177
1.1.	Introducción	177
1.2.	<i>Ratio legis</i>	179
1.3.	Sistemática	182
1.3.1.	Su originaria ubicación entre los delitos contra la Constitución	183
1.3.2.	Su ubicación definitiva entre los delitos contra la integridad moral	186
1.4.	Bien jurídico	187
1.4.1.	Posiciones doctrinales	187
1.4.2.	La proyección individual: la integridad moral como bien jurídico común a todos los delitos del Título VII del libro II	190
1.4.3.	La proyección supraindividual del delito de tortura	194
1.4.3.1.	Consideraciones previas acerca de los delitos cometidos por funcionarios públicos	194
1.4.3.2.	La función pública como objeto de protección en el artículo 174 del Código Penal	203
2.	EL TIPO GENÉRICO DE TORTURA: ARTÍCULO 174.1	208
2.1.	Tipo objetivo	208
2.1.1.	Sujeto activo	208
2.1.1.1.	Referencia general a los conceptos penales de autoridad y funcionario público	209
2.1.1.2.	Funcionarios que en concreto pueden ser sujetos activos del artículo 174	219
2.1.2.	Sujeto pasivo	227
2.1.3.	El abuso del cargo	239

2.1.4. Estructura típica	231
2.2. Tipo subjetivo	245
2.2.1. Los elementos subjetivos del tipo	246
2.2.2. El dolo. especial consideración del dolo eventual	251
3. EL TIPO ESPECÍFICO DE TORTURA INSTITUCIONAL. ARTÍCULO 174.2	261
3.1. Diferencias entre los párrafos primero y segundo del artículo 174 ..	262
3.1.1. Sujetos y ámbito	262
3.1.2. La ausencia del elemento subjetivo propio de la tortura ..	267
3.2. Naturaleza y fundamento	270
3.3. Delimitación del ámbito específico de aplicación del artículo 174.2 en relación con el 533 del Código Penal	272

CAPÍTULO V

EL DELITO DE TORTURAS (II)

1. CAUSAS DE ATIPICIDAD	279
1.1. Eficacia del consentimiento	279
1.2. El ejercicio legítimo del cargo	282
2. CAUSAS DE EXCLUSIÓN DE LA ANTIJURICIDAD	286
3. CULPABILIDAD	292
3.1. El error de prohibición	292
3.2. La no exigibilidad de otra conducta	295
4. CIRCUNSTANCIAS MODIFICATIVAS DE LA RESPONSABILIDAD PENAL	298
5. AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN	303
5.1. Consideraciones previas	303
5.1.1. La naturaleza propia o impropia del delito de tortura ...	303
5.1.2. El sentido de los delitos especiales. Punibilidad del partícipe ..	306
5.2. Autoría. Especial consideración de la autoría mediata	308
5.3. Participación. Especial consideración de la inducción	314
6. ITER CRIMINIS	315
6.1. Consumación	315
6.2. Formas imperfectas de ejecución	317
7. CONCURSOS	319
7.1. Con carácter específico: la regla concursal del artículo 177 del Có- digo Penal	319
7.2. Con carácter general	324
8. CONSECUENCIAS JURÍDICAS	327
8.1. Penalidad	327
8.2. Responsabilidad civil	329

CAPÍTULO VI

OTROS ATENTADOS CONTRA LA INTEGRIDAD MORAL COMETIDOS
POR FUNCIONARIO PÚBLICO

1. EL ARTÍCULO 175 DEL CÓDIGO PENAL	333
1.1. El bien jurídico protegido	334
1.2. Los sujetos activos	336
1.3. El abuso del cargo	337
1.4. Ámbito de aplicación y naturaleza jurídica del artículo 175	339
1.4.1. Delimitación del ámbito propio del artículo 175: significado de la expresión «fuera de los casos comprendidos en el artículo anterior»	339
1.4.2. La naturaleza dependiente o independiente del artículo 175 ..	346
1.5. Concreción de las conductas: la tipificación de los tratos inhumanos y/o degradantes	350
2. ANÁLISIS DEL ARTÍCULO 176	353
2.1. Precedente legislativo y <i>ratio legis</i>	353
2.1.1. El párrafo V del artículo 204 bis del CP de 1973	353
2.1.2. La <i>ratio legis</i> del artículo 176	354
2.2. Naturaleza jurídica y funciones	355
2.2.1. La cuestión de su naturaleza jurídica	355
2.2.2. Cuestiones relativas a sus funciones	358
2.2.2.1. Los criterios exigidos con carácter general para la equiparación de la conducta omisiva a la conducta activa: el artículo 11 del CP	359
2.2.2.2. La posible aplicación del artículo 11 a los supuestos contemplados en el artículo 176 del Código Penal	364
2.2.2.3. Funciones desempeñadas por el artículo 176 ...	366
2.3. Delimitación del círculo de los posibles sujetos activos. La expresión «faltando a los deberes de su cargo» como criterio restrictivo de la autoría»	370
2.4. La conducta típica	374
2.4.1. Permitir	374
2.4.2. A otras personas	377
2.4.3. «Los hechos previstos en los artículos precedentes...» ...	379
2.5. Cuestiones concursales. Referencia específica a los supuestos de intervención activa y omisiva	382
BIBLIOGRAFÍA	389