

ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
PRESENTACIÓN	17
FUNDAMENTOS DE LA EVALUACIÓN	
CAPÍTULO I. ASPECTOS TEÓRICOS Y PROCEDIMENTALES DE LA EVALUACIÓN DE POLÍTICAS PÚBLICAS, por Alberto Muñoz Arenas	25
1. INTRODUCCIÓN	25
2. LA EVALUACIÓN EN EL MARCO SECUENCIAL DE LAS POLÍTICAS PÚBLICAS.....	26
3. LA EVALUACIÓN DE POLÍTICAS PÚBLICAS.....	28
3.1. Concepto de evaluación	28
3.2. Características de la evaluación.....	33
3.3. Objetivos de la evaluación	37
3.4. Clases de evaluación	38
3.4.1. Evaluación según la tipología.....	38
3.4.2. Evaluación según el enfoque.....	40
3.4.2.1. Enfoques clásicos y evolucionados	41
3.4.2.2. Enfoques pluralistas o participativos	42
3.5. Etapas de la evaluación	45
CAPÍTULO II. ESTADÍSTICAS SOBRE CRIMINALIDAD EN LA UNIÓN EUROPEA, por Ana Pérez Cepeda	49
1. INTRODUCCIÓN	49
2. DESCRIPCIÓN DE LOS INSTRUMENTOS EUROPEOS PARA MEDIR LA DELINCUENCIA.....	51

	Pág.
2.1. Estadísticas oficiales de delitos registrados	52
2.1.1. Las estadísticas sobre delincuencia de Eurostat (« <i>Statistics in focus</i> »)	52
2.1.2. El Manual Europeo de Estadísticas sobre Delincuencia y Justicia Penal	53
2.2. Encuestas europeas para medir la delincuencia	55
2.2.1. La Encuesta Europea de Delitos y Seguridad	55
2.2.2. La Encuesta Social Europea.....	56
2.2.3. La Encuesta de la Unión Europea sobre Minorías y Discriminación.....	59
2.2.4. La encuesta de género basada en la violencia contra las mujeres.....	60
3. ALCANCE Y USO DE LOS DATOS EXISTENTES	61
3.1. Deficiencias de los instrumentos existentes en la obtención de los datos	66
3.2. El papel de la evidencia en la elaboración de una política criminal de la UE	70
4. PROPUESTAS	73
CAPÍTULO III. LA ECONOMÍA COMO HERRAMIENTA EN LA EVALUACIÓN LEGISLATIVA: ANÁLISIS DE COSTES, COSTE-EFICACIA Y COSTE-BENEFICIO, por Íñigo Ortiz de Urbina Gimeno	79
1. POR QUÉ CALCULAR LOS COSTES (Y LOS BENEFICIOS) DE LA POLÍTICA CRIMINAL.....	79
1.1. La política criminal no está sola y compite por fondos con el resto de políticas públicas	81
1.2. «Política criminal» se escribe en plural	83
2. LAS HERRAMIENTAS: ANÁLISIS DE COSTES, ANÁLISIS COSTE-EFICACIA Y ANÁLISIS COSTE-BENEFICIO	86
2.1. Análisis de costes	86
2.2. Análisis coste-eficacia	88
2.3. Análisis coste-beneficio	94
3. EL ENFOQUE EN ACCIÓN: EL RESCATE DE LA RESOCIALIZACIÓN.....	101
4. A MODO DE CONCLUSIÓN: ANÁLISIS ECONÓMICO Y POLÍTICA LEGISLATIVA.....	105

EXPERIENCIAS NACIONALES

CAPÍTULO IV. EVALUACIÓN LEGISLATIVA EN ESPAÑA: SU NECESARIA APLICACIÓN EN LOS PROCESOS DE APROBACIÓN DE LAS REFORMAS PENALES, por Samuel Rodríguez Ferrández	109
1. INTRODUCCIÓN	109
2. EXPOSICIÓN Y ANÁLISIS DE LA EVALUACIÓN DE NORMAS EN ESPAÑA.....	110
2.1. La fase prelegislativa: el predominio de la iniciativa legislativa ejercida por el Gobierno en España	110
2.1.1. El «deber ser» de la fase prelegislativa: la articulación de consensos sobre los intereses sociales afectados.....	110
2.1.2. El «ser» de la fase prelegislativa en España	112
2.1.3. Conclusión parcial	119
2.2. Breve apunte crítico sobre la fase legislativa en España	119
2.3. La fase postlegislativa en España	120
2.3.1. ¿En qué debería consistir?	120
2.3.2. ¿En qué consiste realmente y con qué instrumentos se cuenta?	120
3. CONCLUSIONES SOBRE LA EVALUACIÓN DE LOS EFECTOS DE LAS NORMAS EN ESPAÑA.....	124
3.1. Un proceso legislativo deficitario en una verdadera evaluación de los efectos de las leyes	124
3.2. Por ejemplo, el caso de la reforma penal operada por Ley Orgánica 5/2010, de 22 de junio.....	128
3.2.1. Memoria justificativa	129
3.2.2. Memoria económica	132
3.2.3. Memoria sobre el impacto por razón de género.....	134
3.3. Un nuevo ejemplo: el Proyecto de Ley remitido a las Cortes Generales en septiembre de 2013 y finalmente aprobado como Ley Orgánica 1/2015, de 30 de marzo.....	134
3.4. Conclusiones y reflexiones finales.....	139
 CAPÍTULO V. PROPUESTAS DE REDISEÑO INSTITUCIONAL PARA LA ELABORACIÓN Y EVALUACIÓN DE LA POLÍTICA CRIMINAL POR PARTE DEL GOBIERNO, por José Becerra Muñoz.	 141
1. INTRODUCCIÓN	141
2. PROPUESTAS DE REDISEÑO INSTITUCIONAL	143
2.1. La fase prelegislativa o gubernamental.....	144

	Pág.
2.2. La División de Política Criminal.....	146
2.2.1. El papel de la División de Política Criminal en la definición de los problemas y la formación de la agenda gubernamental	147
2.2.2. La ampliación del abanico de opciones de política criminal.....	150
2.2.3. Los actores en la fase prelegislativa: la creación de una red de interacción coordinada por el Ministerio de Justicia.....	153
2.3. La contribución de las reformas institucionales a una mejor evaluación de las políticas penales	158
2.4. La evaluación <i>ex ante</i> en materia político-criminal.....	162
2.4.1. Los criterios de racionalidad.....	162
2.4.2. El procedimiento para realizar la evaluación <i>ex ante</i> ...	164
2.4.2.1. La reunión inicial.....	165
2.4.2.2. Elaboración del <i>dossier</i> de trabajo	169
2.4.2.3. Relación con la línea media	171
2.4.2.4. Reedición de la política por parte de la División y presentación de la propuesta ante los órganos del Gobierno.....	173
3. CONCLUSIONES.....	174

EXPERIENCIAS COMPARADAS

CAPÍTULO VI. EVALUACIÓN Y RACIONALIDAD POLÍTICO-CRIMINAL EN LOS PROCEDIMIENTOS LEGISLATIVOS: EL EJEMPLO DE SUECIA, por Manuel Maroto Calatayud.....	179
1. INTRODUCCIÓN: SUECIA, PARAÍSO PERDIDO DEL WEL-FARISMO PENAL.....	179
2. UNA CONCEPCIÓN MODESTA DE LA EVALUACIÓN.....	180
3. EL TRADICIONAL ÉNFASIS SUECO EN LA RACIONALIDAD POLÍTICO-CRIMINAL	181
3.1. La cultura política del consenso	181
3.2. La alta confianza en las instituciones y la baja presión social sobre la política.....	183
3.3. El papel de los expertos y la tradicional «despolitización» de la cuestión penal en el pensamiento socialdemócrata	183
4. LA INSTITUCIONALIZACIÓN DE LA RACIONALIDAD LEGISLATIVA A TRAVÉS DE MEDIDAS PROCEDIMENTALES.	185

	Pág.
4.1. La tradición de los comités de investigación (<i>Statliga Kommittéväsendet</i>).....	186
4.2. La fase obligatoria de consultas (<i>remiss</i>)	190
4.3. El Consejo Nacional Sueco de Prevención del Delito (<i>BRÅ, Brottsförebyggande rådet</i>) como organismo de evaluación y apoyo.....	191
4.4. El Consejo Legislativo (<i>Lagrådet</i>) como organismo de evaluación jurídica	194
4.5. La fase legislativa: el debate parlamentario	195
5. ¿LA RACIONALIDAD ERA ESTO? SOBRE LOS PROCEDIMIENTOS PRELEGISLATIVOS COMO BARRERAS PROCEDIMENTALES AL POPULISMO PUNITIVO.....	196
6. CONCLUSIÓN	199
CAPÍTULO VII. CODIFICACIÓN Y TÉCNICA LEGISLATIVA EN ESTADOS UNIDOS DE AMÉRICA, por Marta Muñoz de Morales Romero	201
1. CONTEXTUALIZACIÓN DE LA SITUACIÓN AMERICANA Y JUSTIFICACIÓN DE SU ELECCIÓN	201
2. LA CODIFICACIÓN PENAL	208
3. LOS PODEROSOS TENTÁCULOS DE LA IRRACIONALIDAD.....	217
4. EN BUSCA DE RACIONALIDAD: ¿UNA MISIÓN IMPOSIBLE?.....	224
5. DEL CPM A LAS <i>SUNSET/SUNRISE PROVISIONS</i> : ¿QUÉ PODEMOS IMPORTAR?	229
CAPÍTULO VIII. LA LEGISLACIÓN PENAL EN ALEMANIA, por Andreas Hoyer	239
1. INTRODUCCIÓN	239
2. EL DECURSO USUAL DE LA LEGISLACIÓN PENAL EN LA PRÁCTICA	239
3. EL DECURSO DE LA LEGISLACIÓN PENAL SEGÚN EL DEBER SER DEL DERECHO	241
3.1. Prognosis de impacto previa a la promulgación de una nueva norma penal.....	241
3.2. Evaluación de impacto de una norma vigente.....	243
4. CONCLUSIÓN	244

	Pág.
CAPÍTULO IX. EVALUACIÓN Y DERECHO PENAL EUROPEO: SOBRE EL MODELO DE EVALUACIÓN DE LA COMISIÓN EUROPEA, por Fernando Guanarteme Sánchez Lázaro	245
1. INTRODUCCIÓN	245
2. SOBRE EL MODELO DE EVALUACIÓN DE LA COMISIÓN...	247
2.1. Criterios generales	247
2.2. Forma de evaluación	249
2.3. El factor de complejidad	252
3. HACIA UN MODELO PRINCIPIALISTA DE EVALUACIÓN...	254
3.1. Principio de proporcionalidad.....	255
3.1.1. Definición.....	255
3.1.2. Forma de aplicación	256
3.2. Principio de legalidad.....	262
3.2.1. Definición.....	262
3.2.2. Forma de aplicación	263

EVALUACIÓN Y RACIONALIDAD ÉTICA

CAPÍTULO X. LOS CONTENIDOS DE RACIONALIDAD DEL PRINCIPIO DE PROPORCIONALIDAD EN SENTIDO AMPLIO: EL PRINCIPIO DE SUBSIDIARIEDAD, por Ana María Prieto del Pino	273
1. DEL PRINCIPIO DE INTERVENCIÓN MÍNIMA AL PRINCIPIO DE PROPORCIONALIDAD EN SENTIDO AMPLIO O DE PROHIBICIÓN DE EXCESO	273
2. APROXIMACIÓN A LOS CONTENIDOS ATRIBUIDOS AL PRINCIPIO DE PROHIBICIÓN DE EXCESO O DE PROPORCIONALIDAD EN SENTIDO AMPLIO.....	278
3. EL PRINCIPIO DE PROPORCIONALIDAD EN SENTIDO AMPLIO EN LA JURISPRUDENCIA CONSTITUCIONAL ESPAÑOLA.....	284
4. PROPUESTA PERSONAL DE CONFIGURACIÓN DEL PRINCIPIO DE PROHIBICIÓN DE EXCESO COMO PATRÓN DE LEGITIMIDAD DE LA INTERVENCIÓN PUNITIVA EN LA FASE DE INCRIMINACIÓN DE CONDUCTAS	288
5. PROPUESTA PERSONAL DE CONFIGURACIÓN DEL PRINCIPIO DE NECESIDAD O SUBSIDIARIEDAD	294

	Pág.
5.1. Consideraciones previas: la subsidiariedad de la intervención estatal a través del Derecho para evitar comportamientos socialmente nocivos como manifestación del principio de necesidad.....	294
5.2. Su presupuesto: el principio de idoneidad.....	297
5.2.1. Consideraciones generales.....	297
5.2.2. La necesidad de adoptar una perspectiva global a la hora de determinar la idoneidad de la intervención de un sector del ordenamiento en la evitación de un comportamiento socialmente dañoso	298
5.3. Intervención del Derecho penal y principio de subsidiariedad.	302
CAPÍTULO XI. LESIVIDAD Y PROPIEDAD INTELECTUAL. LA PIRATERÍA DE MÚSICA COMO EJEMPLO DE MEDICIÓN, por Pablo Rando Casermeiro.....	307
1. PLANTEAMIENTO.....	307
2. LA «LESIVIDAD» EN LAS INFRACCIONES DE DERECHOS DE AUTOR DESDE EL PUNTO DE VISTA DE LA ECONOMÍA	309
3. DISTORSIÓN DE LOS INFORMES PATROCINADOS POR LOS GRUPOS DE PRESIÓN Y «AUTÉNTICO» ANÁLISIS ECONÓMICO	310
4. LAS PÉRDIDAS DEL NEGOCIO.....	311
4.1. Datos globales de la industria e hipótesis de teoría económica.....	312
4.1.1. Impacto directo de la piratería en la bajada de ventas.	312
4.1.2. Seis explicaciones alternativas al fenómeno.....	314
4.2. Evidencia empírica	316
5. EL COMPONENTE FUNCIONAL DE LA PIRATERÍA PARA EL NEGOCIO DE LA PROPIEDAD INTELECTUAL	320
5.1. Formulación teórica	321
5.1.1. El efecto de muestreo o exposición	321
5.1.2. El efecto de red.....	325
5.1.3. Apropiabilidad indirecta	328
5.2. Respaldo empírico.....	330
5.2.1. Algunos datos reveladores.....	330
5.2.2. Estudio de Obelholzer-Strumpf.....	330
5.2.3. Otros estudios: Andersen-Frenz y Hammond.....	333

	Pág.
5.2.4. Impacto en ventas digitales: estudio del Institute for Prospective Technologic Studies.....	334
6. ENTONCES ¿HAY DAÑO O NO HAY DAÑO?	335
7. UN MOMENTO: ¿QUÉ HAY DE LA PIRATERÍA COMERCIAL?	339
8. CONCLUSIONES: ALGUNAS RECOMENDACIONES POLÍTICO-CRIMINALES PARA NUESTRO DERECHO PENAL.....	341
8.1. La piratería es, en general, lesiva para el patrimonio de los creadores intelectuales e intermediarios del negocio	341
8.2. Es necesario interpretar de forma particularmente estricta el elemento del tipo de «en perjuicio de tercero» del art. 270 CP.	342
8.3. ¿Qué tiene que ver el ánimo de lucro con el daño al bien jurídico?.....	344
8.4. Recalculemos la responsabilidad civil.....	346
8.5. Síntesis	346
 EVALUACIÓN Y CONTROL CONSTITUCIONAL 	
CAPÍTULO XII. EL CONTROL CONSTITUCIONAL DE LAS LEYES PENALES, por Juan Antonio Lascuráin	351
1. INTRODUCCIÓN	351
2. EL CRITERIO DE DEFERENCIA CON EL LEGISLADOR	352
3. LA EXPERIENCIA ESPAÑOLA	359
3.1. Los datos del control constitucional de la ley penal	360
3.2. La valoración del control constitucional de la ley penal	366
4. RAZONES PARA LA DEFERENCIA	372
5. SUGERENCIAS PARA UN JUEZ CONSTITUCIONAL	377
 CAPÍTULO XIII. EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD DE LAS LEYES PENALES ANTE EL EMBATE IRRACIONALISTA DE LA POLÍTICA CRIMINAL, por Luis A. Vélez Rodríguez.....	379
1. INTRODUCCIÓN	379
2. PANORAMA POLÍTICO-CRIMINAL	380
2.1. Problemas	381
2.2. Soluciones	386
3. JUSTICIA CONSTITUCIONAL Y LEY PENAL.....	388

	<u>Pág.</u>
3.1. Contenidos de la política criminal: presunciones básicas	389
3.2. El rol de los Tribunales Constitucionales	390
4. TRIBUNAL CONSTITUCIONAL Y LEY PENAL.....	391
4.1. Control material de las leyes penales: prestaciones del principio de proporcionalidad.....	392
4.2. La legitimación para interponer recursos de inconstitucionalidad	396
5. EL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL EN LA ARTICULACIÓN DEL PLURALISMO SOCIAL Y LA DELIBERACIÓN PÚBLICA.....	401

CONCLUSIONES

CAPÍTULO XIV. UN TRIÁNGULO NECESARIO: CIENCIA DE LA LEGISLACIÓN, CONTROL CONSTITUCIONAL DE LAS LEYES PENALES Y LEGISLACIÓN EXPERIMENTAL, por Adán Nieto Martín	407
1. EL CONTEXTO DE LA CIENCIA DE LA LEGISLACIÓN: LA CRISIS DE LEGITIMIDAD Y RACIONALIDAD DEL DERECHO PENAL.....	407
2. BREVE HISTORIA DEL PROBLEMA DE LA RACIONALIDAD Y LEGITIMIDAD DE LAS LEYES PENALES.....	410
3. LA RENOVADA CIENCIA DE LA LEGISLACIÓN.....	413
4. LA DEMOCRACIA DELIBERATIVA	418
5. LA EVALUACIÓN LEGISLATIVA	422
5.1. Evaluación <i>ex ante</i>	423
5.2. Evaluación <i>ex post</i>	427
6. CIENCIA DE LA LEGISLACIÓN Y CONTROL CONSTITUCIONAL.....	430
6.1. La reserva de ley desde la democracia deliberativa.....	431
6.2. El principio de proporcionalidad	434
6.3. Conclusiones: avances, límites y peligros.....	437
7. LOS EXPERIMENTOS NO SOLO SE HACEN CON GASEOSA: LA LEGISLACIÓN EXPERIMENTAL.....	439