

teoría & derecho

REVISTA DE PENSAMIENTO JURÍDICO

PROSTITUCIÓN, DERECHO Y SOCIEDAD

SUMARIO

DEBATE

Prostitución, derecho y sociedad

Artículos de:

Francisco Oliva Blázquez

Eduardo Gamero Casado

José Núñez Fernández

Kerman Calvo

Alberto Penadés

ESTUDIOS

Víctima del delito y Europa (Juan-Luis Gómez Colomer)

Relato y justificación. En el corazón deliberativo de un jurado (a propósito de Twelve angry men)

(José Manuel Cabra Palatogue)

Metateoría jurídica analítica del siglo XXI: teorías monistas y pluralistas en el estudio del derecho

(Nicolás López Pérez)

TEMAS DE HOY

Señas de identidad de la reforma penal de 2015: política criminal e ideología

(José L. González Cussac)

VARIA

Ars iuris en el ideal del perfectus orator en la obra de Cicerón De Onatore libri tres (José Miguel

Piquer Marí)

Animales y derecho (Crítica bibliográfica de Oriol Caudevilla)

De ciencia, sabios y juristas: reflexiones sobre la investigación y los investigadores del derecho

(Margarita Castilla Barea)



tirant lo blanch

INCLUYE ACCESO
A LA VISUALIZACIÓN
ONLINE DEL FONDO
COMPLETO DE LA
REVISTA

17/2015
REVISTA SEMESTRAL. JUNIO

SUMARIO

DEBATE

Prostitución, derecho y sociedad

Presentación	11
<i>Francisco Oliva Blázquez</i>	
Prostitución e ilegalidad contractual: una reflexión en clave contemporánea ...	18
<i>Francisco Oliva Blázquez</i>	
La prostitución: aspectos jurídico-administrativos	40
<i>Eduardo Gamero Casado</i>	
Prostitución de menores e incapaces y Derecho penal: Algunas cuestiones problemáticas de antes y después de la Ley Orgánica 1/2015, de 30 de marzo, de reforma de Código penal.....	56
<i>José Núñez Fernández</i>	
Actitudes hacia la regularización de la prostitución en España: una aproximación a partir de datos de encuesta	78
<i>Kerman Calvo y Alberto Penadés</i>	

ESTUDIOS

Víctima del delito y Europa.....	100
<i>Juan-Luis Gómez Colomer</i>	
Relato y justificación. En el corazón deliberativo de un jurado (a propósito de <i>Twelve angry men</i>).....	130
<i>José Manuel Cabra Apalategui</i>	
Metateoría jurídica analítica del siglo XXI: teorías monistas y pluralistas en el estudio del derecho.....	146
<i>Nicolás López Pérez</i>	

TEMAS DE HOY

Señas de identidad de la reforma penal de 2015: política criminal e ideología	168
<i>José L. González Cussac</i>	

VARIA

<i>Ars iuris</i> en el ideal del <i>perfectus</i> orador en la obra de Cicerón <i>De Oratore libri tres</i>	181
<i>José Miguel Piquer Marí</i>	
Animales y derecho. Crítica bibliográfica.....	191
<i>Oriol Caudevilla</i>	
De ciencia, sabios y juristas: reflexiones sobre la investigación y los investigadores del derecho.....	197
<i>Margarita Castilla Barea</i>	
Normas de edición	213
Normas de buenas prácticas.....	221

PROSTITUCIÓN E ILEGALIDAD CONTRACTUAL: UNA REFLEXIÓN EN CLAVE CONTEMPORÁNEA

Francisco Oliva Blázquez

Universidad Pablo de Olavide

RESUMEN

Los contratos de arrendamiento de servicios sexuales a cambio de precio suelen considerarse como ilegales por contar con un objeto o una causa que contraviene la ley imperativa, la moral o las buenas costumbres (arts. 1271 y 1275 CC). De esta forma, la prostitución resulta *a priori* inexistente para el Derecho (*quod nullum est, nullum effectum producit*), con todas las consecuencias que ello acarrea en términos de pérdida de derechos para la persona que ejerce la prostitución. Sin embargo, los hechos demuestran que la prostitución, como actividad económica real, goza de un cierto reconocimiento en nuestro ordenamiento jurídico, algo que se opone a la idea de que nos encontramos ante un comportamiento completamente ilegal e inmoral. En nuestra opinión, es necesario llevar a cabo una interpretación de la moral vigente, como límite de la libertad personal, que se adapte fielmente a la realidad de la sociedad en la que se invoca, y que además respete el conjunto de valores, principios y derechos que establece la Constitución, así como el resto de nuestras leyes y normas. De esta forma, podrá superarse una interpretación jurídica que niega cualquier derecho e invisibiliza a la parte más débil de la prostitución.

PALABRAS CLAVE

Prostitución, Contratos, Requisitos, Causa, Objeto, Ilegalidad, Moral, Libertad.

LA PROSTITUCIÓN: ASPECTOS JURÍDICO-ADMINISTRATIVOS

Eduardo Gamero Casado

Universidad Pablo de Olavide

RESUMEN

El ordenamiento jurídico sólo tiene dos opciones en relación con la prostitución: o bien la prohíbe expresamente, o bien regula esta actividad a fin de preservar los bienes y valores fuertemente comprometidos en su ejercicio. Lo que no cabe bajo ningún concepto es la indiferencia, traducida en una absoluta falta de regulación. Caso de no prohibirse, los tres aspectos en que se encuentra implicado el Derecho administrativo y que se analizan en este trabajo son: la prostitución en establecimientos abiertos al público; la prostitución en la vía pública; y la dotación de servicios sociales de asistencia a personas expuestas a los riesgos que entraña la prostitución. Su análisis revela que existen precedentes valiosos, pero claramente insuficientes, para regular esta materia con la debida protección de los intereses públicos subyacentes.

PALABRAS-CLAVE

Prostitución, Licencia de apertura, Convivencia ciudadana, Servicios sociales.

PROSTITUCIÓN DE MENORES E INCAPACES Y DERECHO PENAL: ALGUNAS
CUESTIONES PROBLEMÁTICAS DE ANTES Y DESPUÉS DE LA LEY ORGÁNICA
1/2015, DE 30 DE MARZO, DE REFORMA DE CÓDIGO PENAL

José Núñez Fernández

Universidad Nacional de Educación a Distancia

RESUMEN

El presente artículo analiza el delito que consiste en la inducción, promoción, favorecimiento o facilitación de la prostitución del menor e incapaz así como en la solicitud, obtención o aceptación de una relación sexual con estos sujetos mediante remuneración o promesa. El objetivo del estudio es poner de relieve algunos problemas que suscita la regulación fruto de la LO 5/2010, de 22 de junio, y la prevista por la LO 1/2015, de 30 de marzo, vigente desde el 1 de julio de 2015. Ambas normativas atentan contra el principio de legalidad y proporcionalidad y no permiten identificar un objeto de protección digno de tutela en el vigente sistema constitucional.

PALABRAS CLAVE

Prostitución, Menores, Incapaces, Legalidad, Proporcionalidad, Libertad sexual.

ACTITUDES HACIA LA REGULARIZACIÓN DE LA PROSTITUCIÓN EN ESPAÑA: UNA APROXIMACIÓN A PARTIR DE DATOS DE ENCUESTA

Kerman Calvo

Universidad de Salamanca

Alberto Penadés

Universidad de Salamanca

RESUMEN

Este artículo estudia un asunto muy poco explorado: las actitudes de los españoles hacia la legalización de la prostitución. Empleando técnicas de análisis cuantitativas, y a partir de datos de encuesta representativos de la población en su conjunto, se busca la identificación de aquellas variables que establecen diferencias en la población ante la cuestión de si la prostitución ha de cambiar su tratamiento legal. El análisis confirma algunas impresiones parciales recogidas en las literaturas de psicología y trabajo social: la sociedad española apoya la legalización. Este apoyo es sin embargo menor entre las mujeres, las personas extranjeras, las personas más conservadoras y los trabajadores menos cualificados. Como cabría esperar, los consumidores de prostitución son claramente favorables a la legalización.

PALABRAS CLAVE

Prostitución, Actitudes sociales, Políticas morales.

VÍCTIMA DEL DELITO Y EUROPA

Juan-Luis Gómez Colomer
Universidad Jaume I de Castellón

RESUMEN

Estudio particularizado de la Directiva 2012/29/UE del Parlamento Europeo y del Consejo de 25 de octubre de 2012 por la que se establecen Normas Mínimas sobre los Derechos, el Apoyo y la Protección de las Víctimas de Delitos, y por la que se sustituye la Decisión Marco 2001/220/AI del Consejo, así como de la jurisprudencia del Tribunal Europeo de Derechos Humanos sobre la víctima del delito. La transposición de la Directiva se encuentra hoy en nuestro país en tramitación parlamentaria (Proyecto de Ley del Estatuto Jurídico de la Víctima del Delito).

Va a obligar a cambios no deseados ni exigidos, puesto que en España la víctima, a diferencia de los demás países europeos, puede ser parte plena en el proceso penal (acusación particular), además de a otros necesarios que serán bienvenidos. No va a afectar sin embargo a lo más importante: Provocación de modificaciones en algunas actitudes prácticas de los poderes públicos en la investigación de ciertos delitos con víctimas vulnerables, una reconsideración del restringido valor probatorio de la declaración de la víctima cuando es testigo, y una mayor efectividad de las medidas de protección cuando la víctima está realmente en peligro.

PALABRAS CLAVE

Víctima del Delito, Unión Europea, Directiva, Tribunal Europeo de Derechos Humanos, Proceso Penal, Derechos Procesales

RELATO Y JUSTIFICACIÓN, EN EL CORAZÓN DELIBERATIVO DE UN JURADO (A PROPÓSITO DE TWELVE ANGRY MEN)

José Manuel Cabra Apalategui

Universidad de Málaga

RESUMEN

Twelve angry men, de Sidney Lumet, pasa por ser una de las obra maestras de la cinematografía jurídica. Con una extraordinaria austeridad de medios materiales y narrativos, la cinta resulta enormemente sugerente desde diversos puntos de vista (psicológico, jurídico, crítico). Este trabajo se centra en la dimensión argumentativa de la deliberación del jurado, resaltando dos cuestiones: primero, la deconstrucción del relato de la acusación, tanto desde una perspectiva epistemológica, como en sus aspectos narrativos; segundo, la relación del contexto de descubrimiento y el contexto de justificación en la argumentación jurídica.

PALABRAS CLAVE

Argumentación jurídica, Contexto de descubrimiento / Contexto de justificación, Racionalidad, Teoría narrativista del derecho.

METATEORÍA JURÍDICA ANALÍTICA DEL SIGLO XXI: TEORÍAS MONISTAS Y PLURALISTAS EN EL ESTUDIO DEL DERECHO

Nicolás López Pérez

Universidad de Chile

RESUMEN

Esta investigación ofrecerá una comprensión metateórica del problema que radica en la filosofía analítica del derecho del siglo XXI acerca de la elección de una teoría que dé cuenta de la práctica jurídica, planteando que hay dos bloques discursivos: por una parte, las teorías que representan el monismo y por otra, las que adscriben al pluralismo. La finalidad del estudio es concluir que es preferible inclinarse por una teoría de carácter pluralista. Para dicho propósito, el análisis soportará tres niveles de discusión. El primero, desde la exposición de la metodología de trabajo, la triple distinción, que, a la postre decanta en la división intelectual entre monismo y pluralismo. El segundo, en la sección III procederá a examinar las teorías más relevantes del siglo XX en la tradición analítica de la filosofía del derecho en el nivel de discusión precedente. El tercero, en la sección IV, evaluará el problema del valor o mérito epistémico de las teorías sobre el derecho, relacionándolo con la posibilidad de establecer una concepción argumentativa que enriquezca el entendimiento de los debates metafilosóficos actuales.

PALABRAS CLAVES

Teoría, Pluralismo, Monismo, Tradición analítica, Naturaleza del Derecho

SEÑAS DE IDENTIDAD DE LA REFORMA PENAL DE 2015: POLÍTICA CRIMINAL E IDEOLOGÍA

José L. González Cussac
Catedrático Derecho Penal
Universidad de Valencia

RESUMEN

La reforma penal de 2015 es tan intensa y extensa que comporta un nuevo Código Penal. Ha sido aprobada con graves irregularidades procedimentales, con escaso debate y sin consenso con otros grupos políticos. Los aspectos más críticos son: involución del sistema de penas, con un incremento extraordinario de la severidad y protagonismo absoluto de la pena de prisión; la mutación de las faltas en delitos leves; la relajación de las exigencias de seguridad jurídica; un adelantamiento generalizado de la intervención punitiva; y una defectuosa técnica jurídica. Una política-criminal no sustentada en datos estadísticos, sino más bien en prejuicios, en intereses de determinados grupos económicos, en titulares de medios de comunicación y en una ideología radicalmente *represiva*.

PALABRAS CLAVE

Reforma penal, Política criminal, Ideología, Seguridad jurídica, Sistema de penas, técnica legislativa.