

ÍNDICE

INTRODUCCIÓN	13
1. Algunos apuntes sobre el fenómeno de la inmigración	13
2. El Derecho penal frente a la inmigración	28
3. Objeto y objetivos del trabajo	33
 CAPÍTULO I.	
ALGUNAS CUESTIONES GENERALES	37
1. Evolución legislativa del art. 318 bis CP	37
2. Una primera aproximación a los problemas dogmáticos que plantea el art. 318 bis CP	41
3. Los conceptos de inmigración, tráfico y trata de personas	44
 CAPÍTULO II.	
LA DISCUSIÓN ACERCA DEL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO: ¿LES DEFENDEMOS A ELLOS O NOS DEFENDEMOS DE ELLOS? LOS DERECHOS DE LOS CIUDADANOS EXTRANJEROS <i>VERSUS</i> EL INTERÉS EN LA CONTENCIÓN DE LA INMIGRACIÓN IRREGULAR	51
1. Planteamiento del problema	51
2. La protección de los derechos de los ciudadanos extranjeros	55
2.1. La privación de los derechos que configuran el <i>status</i> del inmigrante regular y su consideración como presupuesto de la integración social	55
2.2. La dignidad como bien jurídico protegido	58
2.3. La diferencia entre peligro concreto y peligro abstracto para los derechos de los extranjeros como criterio diferenciador entre el tipo básico y los tipos agravados	63

3. El interés en la contención de la inmigración irregular	64
3.1. Análisis dogmático	65
3.1.1. Argumentos a favor	65
a) La redacción del 318 bis	65
b) Nuestros compromisos europeos e internacionales. Excurso: su grado de cumplimiento y un apunte de Derecho comparado	67
3.1.2. Argumentos en contra	74
a) La rúbrica «delitos contra los derechos de los ciudadanos extranjeros»	74
b) La no punición del inmigrante	75
c) Duplicidad normativa: la confluencia del Derecho penal y del Derecho administrativo sancionador en la punición de la ayuda y promoción de la inmigración irregular	78
d) El control penal de fronteras como ejemplo de Derecho penal simbólico, funcionalista y lesivo del principio de mínima intervención	80
3.2. Análisis político-criminal: ¿se protegen mediante la contención de la inmigración irregular intereses necesitados de tutela penal?	83
3.2.1. Las supuestas repercusiones de la inmigración irregular y su posible afectación a intereses dignos de tutela penal. Una primera aproximación	84
3.2.2. La ponderación de percepciones e intereses	93
a) Inmigración y delincuencia	93
b) Inmigración y gasto público	96
c) Inmigración, mercado de trabajo y economía global	97
d) Inmigración y convivencia	105
e) Migración y derechos humanos	107
3.2.3. El papel del Derecho penal en la contención de la inmigración irregular	111
3.2.4. Concluyendo	117
4. Conclusiones	118

CAPÍTULO III.

NATURALEZA JURÍDICA Y TÉCNICA LEGISLATIVA	119
1. Planteamiento y estado de la cuestión	119
2. La protección de un bien jurídico colectivo cuya lesión es el resultado de daños cumulativos	122
3. El art. 318 bis párrafo primero: ¿delito de lesión o delito de peligro?, ¿delito de resultado o delito de actividad?	125
4. Las fases imperfectas de ejecución, autoría participación	129

5. El artículo 318 bis párrafo primero y el principio de lesividad. Posibles criterios de selección de conductas.	132
6. La difícil relación con el art. 313.1 CP	141

CAPÍTULO IV.

ANÁLISIS DE OTROS ELEMENTOS TIPO BÁSICO	147
1. Los conceptos de tráfico «ilegal» e inmigración «clandestina»	147
2. La atipicidad de la promoción o ayuda a la permanencia ilegal	156
3. Alguna precisión sobre el concepto de tránsito	157

CAPÍTULO V.

ANÁLISIS CONSTITUCIONAL: EL TIPO BÁSICO DEL ART. 318 BIS Y EL PRINCIPIO DE PROPORCIONALIDAD	159
1. Introducción	159
2. El principio de exclusiva protección de bienes jurídicos	162
3. El principio de proporcionalidad y el principio de última ratio	165
4. La proporcionalidad en sentido estricto: el principio de lesividad y la relación entre la pena y gravedad del hecho	167
5. Conclusiones	174

RESUMEN Y CONCLUSIONES FINALES	177
---	------------

BIBLIOGRAFÍA CITADA	187
--------------------------------------	------------