

La trata de personas

Autor: Enrique Lilljedahl

Biblotex Editorial Jurídica /2024

www.librotecna.cl

ÍNDICE

Agradecimientos	7
Breves palabras del autor	9
Prólogo <i>María Noel Costa</i>	13
Prólogo <i>Rodolfo Julio Urtubey</i>	19

CAPÍTULO I

EL CRIMEN ORGANIZADO Y LA TRATA DE PERSONAS

I.- Introducción.....	29
II.- La trata de personas: un fenómeno global, complejo y en expansión.....	31
III.- El crimen organizado.	37
a) Definición y consideraciones generales.	37
b) Crimen organizado y trata de personas.	44

CAPÍTULO II

LA TRATA DE PERSONAS

I.- Antecedentes nacionales y concepto de trata de personas.	49
a) Breve repaso de los antecedentes nacionales.....	49
b) Concepto y regulación vigente.	50
II.- El bien jurídico protegido.	54
III.- Tipo pluriofensivo, complejo, de acciones alternativas y de resultado recortado.....	66
IV.- Las conductas típicas.	69
a) El ofrecimiento.	70
1) El ofrecimiento a la propia víctima.	70
2) El ofrecimiento de entregar a una persona (víctima) para su explotación.	71
b) La captación.	73

c) El traslado.....	77
d) Recibir o acoger.....	82
V.- El consentimiento de la víctima.....	83
VI.- Consumación.....	90
a) Consumación, daño y peligros.....	91
b) Delito instantáneo o permanente.....	91
c) Sujeto activo y pasivo.....	93
1) Condición de autor como agravante.....	93
2) Particulares condiciones de la víctima.....	94
d) Tentativa.....	94
VII.- Tipo subjetivo.....	95
VIII.- Ultrafinalidad de explotación.....	97

CAPÍTULO III

DIFERENTES FORMAS DE EXPLOTACIÓN

I.- Introducción.....	101
II.- La finalidad de explotación laboral.....	101
a) Generalidades.....	101
b) Previsiones normativas constitucionales, nacionales en internacionales relacionadas con la trata laboral.....	105
c) Otras convenciones internacionales.....	108
1) La Convención de Naciones Unidas contra la Delincuencia Organizada Transnacional de 1999 y su Protocolo para Prevenir, Reprimir y Sancionar la Trata de Personas, especialmente de Mujeres y Niños de 2000 (Protocolo de Palermo).....	110
2) Ius Cogens.....	111
3) La dignidad de la persona humana.....	112
d) Trata laboral, pobreza, migración, vulnerabilidad y confusión.....	115
e) Algunos números sobre la trata laboral.....	117
f) Definiciones.....	118
1) La esclavitud y servidumbre.....	119
2) Esclavitud o servilismo sexual.....	124

3) Obligar a realizar trabajos o servicios forzados.....	128
4) La comisión de delitos como forma de trabajo forzado.	132
g) Indicadores de explotación laboral.	133
1) Complejidades de la trata laboral.	133
2) Indicadores de trata laboral.....	135
1. Extensión de la jornada de trabajo y cuál es la remuneración por ello.....	137
2. Endeudamiento inducido.....	140
3. Retención e impago de salarios.....	141
4. Engaño y falsas promesas sobre las condiciones y tipo de trabajo.....	142
5. Retención de documentos o efectos personales de valor: ...	143
6. Confinamiento físico o restricción de salidas en el lugar de trabajo.	144
7. Ausencia de comunicación con el entorno, inducida o impuesta.....	146
8. Falta de posibilidades de higiene y alimentación adecuada. Hacinamiento.....	147
9. Coacción psicológica (amenazas) o Violencia física.	148
h) Interrelación de los indicadores de la trata laboral y su recepción en la jurisprudencia.	148
III.- Explotación sexual.	155
a) La trata de personas con fines de explotación sexual.....	155
b) El reconocimiento en el derecho internacional e interno.	161
c) El contexto de la explotación sexual (delito de género).	170
d) El sistema prostibulario, la desigualdad y la trata de personas con fines de explotación sexual.	176
e) Los pases, el prostíbulo y su disimulación.	181
f) La comunidad LGTBIQ+.....	185
g) El cliente violador.	192
h) Trata de personas y el femicidio.....	196
i) La prostitución como elección voluntaria.	197
j) Abolicionismo punitivo, prohibicionismo contravencional y reglamentarismo sanitario – sistemas antagónicos que conviven, estigmatizan, revictimizan, hacen daño y suelen ser funcionales a la explotación sexual.....	201

k) Falta de cooperación de las víctimas –el miedo, la preservación de la intimidad, la naturalización de la explotación y la conversión de víctima en victimaria–	204
l) Testimonio de las víctimas de explotación sexual	211
m) Improcedencia de la probation en los casos de trata de personas con fines de explotación sexual	220
IV.- Explotación de la pornografía infantil	222
a) Marco normativo internacional	222
b) Interpretación de la ley 26842	224
c) Cooperación internacional en contra de la pornografía infantil.....	229
V.- Matrimonios o uniones de hecho forzadas	230
VI.- Tráfico de órganos, fluidos y tejidos humanos	233
a) Introducción	233
b) Su regulación legal.....	235

CAPÍTULO IV

AGRAVANTES DEL DELITO

I.- Introducción.....	241
II.- Engaño o fraude	242
a) En el engaño	242
b) En el fraude	248
III.- Violencia, amenaza o cualquier otro medio de intimidación o coerción	249
a) Generalidades	249
b) La violencia	250
c) La amenaza	254
d) Cualquier otro medio de intimidación o coerción.....	256
e) Convergencia de agravantes.....	259
f) El ablande como momento donde se trata de vencer la resistencia de la víctima.....	261
IV.- Abuso de autoridad	263
V.- El abuso de una situación de vulnerabilidad.....	264
a) Concepto de vulnerabilidad. Elementos objetivos y subjetivos del agravante.....	264

b) Cultura, estigmatización, discriminación y vulnerabilidad. ...	271
c) La jurisprudencia y la vulnerabilidad	279
VII.- Concesión o recepción de pagos o beneficios para el con-	
sentimiento de un tercero	288
VIII.- Víctima embarazada, mayor de 70 años, discapacitada,	
enferma o que no pueda valerse por sí misma.....	289
VIII.- Pluralidad de víctimas o de partícipes.....	292
a) Pluralidad de víctimas	292
b) Pluralidad de partícipes.....	293
IX.- Por parentesco o conviviente, tutor, curador, ministro de	
culto, encargado de la educación o de la guarda de la víctima. ...	295
a) Conceptos y sujetos comprendidos en el agravante	295
b) Casos de jurisprudencia.....	297
X.- Funcionario público o miembro de una fuerza de seguridad,	
policial o penitenciaria.	300
XI.- Consumación de la explotación.....	300
XII.- Cuando la víctima fuera un menor	301
a) Fundamentos	301
b) Carácter del agravante.....	304
c) Los “chicos de la calle” y la mendicidad infantil.....	305
d) Explotación doméstica.....	308
e) Explotación sexual de NNA.....	308
f) Algunos criterios para determinar si existe explotación	
sexual de NNA y algunas causas que pueden explicarla.....	311
g) Trata de menores y el error sobre la edad de la víctima	314
h) El turismo sexual	315
i) El tipo subsidiario de explotación del trabajo infantil.....	316

CAPÍTULO V

DERECHO DE NO PUNIBILIDAD A LAS VÍCTIMAS DE LA TRATA DE PERSONAS

I.- El principio de no contradicción y las víctimas de la trata	319
a) Principios lógicos y no punibilidad.	319
b) Análisis de la cláusula de no punibilidad.	322

c) Perspectiva de género y de vulnerabilidad.	325
d) Relación trata y narcotráfico.	331
1) Explotación sexual y drogas.	331
2) Las mal llamadas “mulas del narcotráfico”.	332
e) La naturalización y la conversión.	334
f) Vulnerabilidad y reproche penal.	339
g) El principio internacional de sanción a la trata.	340
h) Jurisprudencia.	342

CAPÍTULO VI

APLICACIÓN DE LA LEY PENAL COMPETENCIA FEDERAL Y CONCURSO DE DELITOS

I.- Aplicación de la ley penal.	359
a) Ley penal en el espacio.	359
b) Ley penal en el tiempo.	360
II.- Competencia federal.	361
III.- Concurso de delitos.	364
a) La ley 26364.	364
b) La ley 26842 y la consumación de la explotación como agravante.	365
c) hipótesis en las que tampoco hay concurso de delitos.	367
d) Tráfico ilegal de migrantes y corrupción de menores y mayores.	367
e) El ablande.	368
f) El servilismo sexual y el abuso sexual.	368

CAPÍTULO VII

PROCESO PENAL Y TRATA DE PERSONAS

I.- Introducción.	369
a) El contexto.	370
b) El modelo inquisitivo.	370
c) El sistema acusatorio.	372
d) El diseño constitucional y convencional.	373

e) Dos regímenes federales yuxtapuestos.....	375
f) Modernas formas de investigación con antiguas prácticas.	375
II.- Denuncia anónima.....	377
III.- Prueba Informática.	378
a) El Cod. Proc. de la Nación y el principio de libertad probatoria.....	379
b) Código acusatorio (CPPF).	382
c) Cooperación en materia de prueba informática.	385
IV.- Actuación interjurisdiccional interna.....	387
V.- Recepción y valoración del testimonio de las víctimas.	388
a) Código Procesal Penal de la Nación	388
b) Código Procesal Penal Federal (acusatorio).	389
c) Necesidad del tratamiento especial a las víctimas de la trata de personas.....	391
d) Valoración del testimonio de víctimas que no pudieron declarar en juicio o que lo hicieron parcialmente.	394
e) Denegación de pericias psicológica o de otro tipo sobre la víctima.	397
f) Prohibición de carear a la víctima.....	399
g) Valoración de la prueba.....	399
VI.- Libertad del imputado durante el proceso.	403
a) Prisión Preventiva.	403
b) Medidas sustitutivas.	405
VII.- El arrepentido.	406
a) Proporcionar información útil a las autoridades competentes con fines investigativos y probatorios sobre cuestiones como:	407
b) Prestar ayuda efectiva y concreta a las autoridades competentes que pueda contribuir a privar a los grupos delictivos organizados de sus recursos o del producto del delito. ..	407
VIII.- Otras técnicas especiales de investigación.	413
a) Agente encubierto.	414
b) Agente revelador.	415
c) Pautas de actuación comunes entre el agente encubierto y el revelador.....	416

d) El Informante.....	417
IX.- El decomiso.	418

CAPÍTULO VIII

DERECHOS DE LA VÍCTIMA DURANTE EL PROCESO REPARACIÓN INTEGRAL Y RESPONSABILIDAD DEL ESTADO

I.- Introducción.....	421
II.- Derechos de la víctima de la trata de personas durante el proceso.....	421
a) Participar del proceso.	422
b) Concepción amplia de víctima.	425
c) Debida diligencia y asistencia especializada.	427
d) Condición cautelar de víctima.....	429
e) Protección y privacidad.	431
f) No revictimización.....	432
g) No punibilidad.	433
h) Perspectiva de género y vulnerabilidad.....	434
i) A estar informada de los actos procesales que atañen al proceso y la situación del imputado.....	438
j) Permanecer en el país, retornar a su país de origen o repatriación.....	438
III.- Reparación integral del perjuicio.....	440
IV.- Deber de cooperación.	446
V.- Debida diligencia y responsabilidad del Estado.....	448
a) Violación a los derechos humanos y obligación de reparar....	448
b) Falta de diligencia debida como factor de atribución de la responsabilidad Estatal.	449
c) Regulación de la explotación como factor de responsa- bilidad Estatal (el caso “Alika”)......	455
Bibliografía	459