

## ÍNDICE GENERAL

PRESENTACIÓN .....	7
INTRODUCCIÓN .....	21

### PARTE PRIMERA

#### LOS PRINCIPIOS PENALES EN GENERAL

##### CAPÍTULO PRIMERO

##### LA CRISIS DEL DERECHO PENAL COMO MARCO DE LA CUESTIÓN

1. La noción de "crisis" en general .....	27
2. La crisis como noción connatural al desenvolvimiento del derecho penal .....	29
3. La crisis como ruptura del derecho penal en su carácter de objeto y de saber .....	30
4. Los niveles del problema .....	32
a) El marco histórico general de la discusión teórica e ideológica del problema .....	32
b) Algunos componentes actuales del debate .....	35
5. Los problemas de justificación que enfrenta el derecho penal tradicional .....	37
6. La deslegitimación absoluta del derecho penal .....	39
7. La problemática sobre el conocimiento criminológico .	42
8. La crisis del saber penal fundamental .....	45
a) La insuficiencia del método de la dogmática penal originaria .....	45
b) La crisis de la dogmática penal a la luz de la des- legitimación del sistema .....	47
9. La crisis en el sentido de la pena .....	50
a) La falta de justificación de la sanción penal .....	50

- b) La descalificación de los fines retributivos y la puesta en duda de los preventivos ..... 51
10. La determinación del problema central ..... 53
- La crisis penal como crisis de legitimación ..... 53

## CAPÍTULO II

## EL SENTIDO DEL TÉRMINO "PRINCIPIOS"

11. Una aproximación a la noción de "principios" en general  
Un primer intento de aplicación de la noción de "principios" al derecho penal ..... 57
12. Los principios en el orden especulativo y en el orden práctico ..... 61
- Una breve consideración sobre la distinción entre lo especulativo y lo práctico ..... 61
13. La evidencia de ciertos principios ..... 65
14. Principios y axiomas ..... 66
15. Principios y certezas ..... 68
16. Principios y máximas ..... 70
17. Los principios en el orden práctico ..... 72

## CAPÍTULO III

## NATURALEZA Y JURIDICIDAD DE LOS PRINCIPIOS PENALES

18. La ubicación de los principios en el campo político y jurídico ..... 77
- a) Principios, sociabilidad y derecho ..... 77
- b) Principios, politicidad y derecho ..... 82
19. Fines y valores en el ámbito jurídico penal ..... 85
20. La ubicación de los principios penales dentro del debate jurídico ..... 90
- a) Saber penal y valoración ..... 90
- b) Una primera idea sobre la naturaleza y funciones de los principios en el derecho ..... 93
- c) La identificación de los principios en el sistema jurídico ..... 96
- d) Indisponibilidad y mutabilidad dentro de los principios penales ..... 99
21. Los principios penales dentro del ordenamiento jurídico 103
- a) Principios y normas ..... 103
1. Las relaciones entre principios y normas ..... 103

2. Los criterios de distinción entre principios y normas 105
- b) La racionalidad de los principios penales ..... 107
- c) Los principios penales y el caso concreto ..... 109
- d) El carácter deóntico de los principios penales .... 111
- e) La colisión entre principios penales y leyes ..... 114
22. Los principios penales dentro de la argumentación jurídica 117
- a) El sentido de la argumentación ..... 117
- b) Tópica y argumentación ..... 120
23. Una primera conclusión sobre el sentido de los principios penales ..... 125

## CAPÍTULO IV

## LOS CARACTERES FUNDAMENTALES DE LOS PRINCIPIOS PENALES

24. El sentido iusfilosófico de los principios penales .... 127
- a) Derecho penal y filosofía ..... 127
- b) La visión del hombre en la jurisprudencia penal . 132
- c) El modelo político en la decisión penal ..... 136
25. La concreción constitucional de los principios del derecho penal ..... 139
- a) Cuestiones penales en la jurisprudencia constitucional 139
- b) Modelo institucional y jurisdicción penal ..... 145
- c) Control constitucional y jurisdicción penal ..... 148
26. Los principios penales como fuente del derecho ..... 150
- a) El sentido genérico de "fuente" ..... 150
- b) Doctrina constitucional de las fuentes penales ... 152
27. Una nueva recapitulación sobre el sentido de los principios del derecho penal ..... 155

## PARTE SEGUNDA

## LOS PRINCIPIOS PENALES EN PARTICULAR

## CAPÍTULO V

## LOS PRINCIPIOS PENALES MATERIALES O CONFIGURADORES DEL DERECHO PENAL

28. Principios constitutivos del derecho penal ..... 161
29. ¿Por qué hablar de una perspectiva material u "ontológica" de los principios del derecho penal? ..... 162

- a) Derecho penal y realidad ..... 162
- b) Derecho penal y finalidad social ..... 167
- 30. Los aspectos axiológicos que fundamentan los principios materiales del derecho penal ..... 169
  - a) Realidad y normativización en el derecho penal .. 169
  - b) La realidad humana como límite de la normativización 172

## CAPÍTULO VI

EL PRINCIPIO MATERIAL DEL BIEN COMÚN  
POLÍTICO EN EL DERECHO PENAL

- 31. La noción de bien común político en el ámbito penal 175
  - a) El concepto de bien común en la jurisprudencia constitucional ..... 175
  - b) El reconocimiento constitucional del bien común político como bien de las personas ..... 181
  - c) Deberes del ciudadano y del Estado frente al bien común ..... 183
  - d) Bien común político y orden jurídico penal ..... 186
  - e) El bien común en la jurisprudencia constitucional en materia penal ..... 188
  - f) Bien común político y bienes jurídicos penalmente protegidos en la jurisprudencia ..... 193
  - g) El concepto de bien jurídico dentro del orden económico-social ..... 195
  - h) La función legitimante del concepto de bien jurídico penal ..... 197
  - i) Bien común político y justicia ..... 200

## CAPÍTULO VII

EL PRINCIPIO MATERIAL DE DIGNIDAD HUMANA  
EN EL DERECHO PENAL

- 32. Dignidad humana y convivencia social ..... 205
  - a) El sentido originario del concepto de dignidad humana 205
  - b) Algunas perspectivas de la dignidad humana .... 208
  - c) La dignidad humana en el orden jurídico ..... 211
  - d) Intimidad y privacidad como consecuencia de la dignidad del hombre ..... 216
  - e) Privacidad e intimidad frente al derecho penal .. 220
  - f) Restricción penal de derechos y dignidad humana 224

## CAPÍTULO VIII

LOS PRINCIPIOS FUNDAMENTALES  
DEL DERECHO PENAL

- 33. Formalismo y contenido en los principios de legalidad y culpabilidad ..... 229
- 34. El principio de legalidad ..... 232
  - Algunos presupuestos históricos y teóricos ..... 232
    - 1. La consideración clásica sobre la sujeción a la ley 232
    - 2. La formalización del concepto de legalidad .... 239
    - 3. El sentido político de la distinción entre legalidad formal y legalidad material ..... 242
- 35. La formación del concepto de legalidad en el ámbito penal 251
- 36. La determinación del sentido penal del principio de legalidad ..... 255
- 37. Algunos desafíos que enfrenta el principio de legalidad 259
  - a) La cuestión de la "lex praevia" ..... 261
    - 1. Legalidad y ley penal en blanco ..... 261
    - 2. Legalidad, dignidad humana y derecho de gentes 264
    - 3. Ley penal más benigna y norma complementaria 269
  - b) La cuestión de la "lex scripta" ..... 272
  - c) La cuestión de la "lex stricta" ..... 275
    - 1. Legalidad y analogía intratípica ..... 276
    - 2. La legalidad de sanciones y medidas de seguridad frente a los principios materiales ..... 281
      - i) La legalidad de las consecuencias indirectas de las penas privativas de la libertad ..... 281
      - ii) La legalidad en la duración de las medidas de seguridad ..... 283
  - d) La cuestión de la "lex certa" ..... 289
- 38. La importancia de lo material o axiológico en el principio de legalidad ..... 291

## CAPÍTULO IX

## EL PRINCIPIO DE CULPABILIDAD

- 39. Introducción al problema ..... 293
- 40. La noción de culpabilidad en general ..... 296
- 41. La culpabilidad en el derecho penal ..... 299

42. Psicologismo y reprochabilidad en el contenido de la culpabilidad como categoría dogmática ..... 301
- a) Una breve reflexión de signo histórico sobre el problema ..... 302
- b) Algunas posturas contemporáneas acerca del contenido de la culpabilidad ..... 306
1. Cuestiones que plantea el concepto en Roxin .. 307
2. La posición de Jakobs ..... 308
43. La distinción entre el principio de culpabilidad y la culpabilidad como parte de la teoría del delito ..... 312
44. El contenido fundamental del principio de culpabilidad 315
- a) El análisis de la doctrina penal ..... 315
- b) Fundamentos constitucionales y doctrina de la Corte Suprema argentina ..... 318
- c) Principio de culpabilidad, tipo subjetivo y conciencia de antijuridicidad en la jurisprudencia constitucional ..... 319
- d) Principio de culpabilidad y capacidad de motivación ..... 320
- e) El error frente al principio de culpabilidad en la interpretación de la Corte ..... 321
- f) La excusabilidad del error ..... 323
- g) Sanción penal y principio de culpabilidad en la consideración constitucional ..... 325
- h) Principio de culpabilidad, dañosidad y pena en la consideración de la Corte ..... 330

## CAPÍTULO X

LOS PRINCIPIOS DERIVADOS  
EN EL DERECHO PENAL

45. La importancia de los principios derivados ..... 333
46. Razonabilidad y proporción en el orden jurídico ..... 335
47. Los principios de razonabilidad y proporcionalidad en el sistema penal ..... 338
48. La proporcionalidad en los objetivos político-criminales y en la motivación de las decisiones judiciales ..... 344
49. Proporcionalidad y consecuencias penales ..... 348
- a) Sanción penal y restricción de derechos ..... 348
- b) Proporcionalidad y medidas de seguridad ..... 351
50. Proporcionalidad y duración del proceso ..... 353

## CAPÍTULO XI

## LOS PRINCIPIOS EN EL NUEVO DERECHO PENAL

51. Recapitulación conclusiva sobre los principios penales 357
- a) Los principios como instrumento de conocimiento . 357
- b) Los principios como parte del sistema jurídico ... 359
- c) Las particularidades de los principios penales .... 360
- d) Las funciones fundamentales de los principios penales ..... 362

## PARTE TERCERA

LAS FUNCIONES LEGITIMANTES  
DE LOS PRINCIPIOS PENALES

## CAPÍTULO XII

LOS PRINCIPIOS DEL DERECHO PENAL COMO REGLAS  
DE LEGITIMACIÓN DE LA POLÍTICA CRIMINAL

52. Los principios penales y la política criminal ..... 367
53. ¿Es posible una política criminal sin principios? .... 371
- a) El carácter político de la decisión penal legislativa 371
- b) La racionalidad en la política penal ..... 374
- c) La legitimación de la política criminal ..... 378
54. La vinculación de la política criminal con los valores constitucionales a través de los principios penales .. 380
55. Las funciones reguladoras de los principios en la política criminal ..... 385

## CAPÍTULO XIII

EL SENTIDO DE LOS PRINCIPIOS EN EL SABER  
PENAL Y EN LA ARGUMENTACIÓN  
JURÍDICO-PENAL

56. Introducción al problema ..... 389
- a) El estatuto científico del conocimiento jurídico ... 389
- b) El problema de la dogmática penal ..... 392
57. El sentido originario de la dogmática jurídica en general 393
- a) La formación histórica de la dogmática jurídica .. 393
- b) Los caracteres fundamentales de la dogmática jurídica ..... 395

58. La formación de la dogmática penal .....	398
a) La búsqueda de un saber sistemático .....	399
b) La integración de los valores al razonamiento penal	403
59. La superación del modelo dogmático penal originario	405
a) El reconocimiento de los presupuestos ontológicos de la dogmática penal .....	405
b) El razonamiento a partir del problema como método del saber jurídico .....	409
c) Política criminal y dogmática penal .....	411
d) El derecho penal como garantía de la identidad normativa de la sociedad .....	413
e) La deslegitimación y el conflicto como centro de una dogmática penal crítica .....	416
f) La comprobación de la insuficiencia del modelo dogmático originario .....	418
60. El razonamiento penal como saber práctico .....	420
a) El problema de la justificación de los argumentos prácticos y de las decisiones. El tema de los principios .....	420
b) Los principios y el sentido del pensamiento práctico	423
c) Los principios del saber práctico penal y la complejidad social .....	425
61. La integración de los valores y principios constitucionales en el razonamiento práctico-penal .....	427
62. Los principios como instrumento de integración de los distintos momentos del conocimiento penal .....	428
63. La innecesaria disyuntiva entre sistema penal y justicia concreta .....	431
a) Importancia de un saber penal práctico y sistemático fundado en principios comunes .....	431
b) El saber penal como "dogmática abierta" a los principios configuradores y fundamentales .....	433

## CAPÍTULO XIV

## LOS PRINCIPIOS EN LA ACTIVIDAD JUDICIAL

64. Los principios penales en el razonamiento judicial y la hermenéutica jurídica .....	437
65. El juez frente a los principios penales .....	438
a) La juridicidad de los principios que aseguran derechos	441
b) Principios constitucionales y principios comunes en la argumentación judicial .....	441

c) Analogía e interpretación judicial en la consideración de la Corte .....	443
d) Interpretación de los hechos y argumentación judicial	445
66. Los principios penales como reglas de legitimación interpretativa .....	446
a) Interpretación y legalidad .....	446
b) Las reglas de interpretación en la jurisprudencia constitucional .....	448
67. El reconocimiento judicial de los principios penales ..	449
68. Los principios penales en la argumentación judicial .	450
a) Argumentación y preconcepto .....	451
b) El aspecto tópico de la argumentación .....	452
c) Interpretación y prevaricación .....	455

## CAPÍTULO XV

## RECAPITULACIÓN FINAL DEL ESTUDIO

69. La naturaleza y funciones de los principios en el derecho penal .....	457
a) La razón de la importancia de los principios en el debate penal .....	457
b) Los principios en el estatuto científico del saber penal	458
c) La naturaleza de los distintos principios penales .	460
d) Los principios de bien común y dignidad humana en la interpretación material de la legalidad y la culpabilidad .....	461
BIBLIOGRAFÍA .....	467