



## INDICE

PRESENTACION .....	9
--------------------	---

### PRIMERA PARTE

### LA DESLEGITIMACION DEL SISTEMA PENAL Y LA CRISIS DEL DISCURSO JURIDICO-PENAL

#### CAPÍTULO PRIMERO

#### LA CRITICA SITUACION DEL PENALISMO LATINOAMERICANO

I) Las "peines perdues" .....	15
II) Legitimidad y legalidad:	
1. La utópica legitimidad del sistema penal .....	20
2. La legitimidad no puede ser suplida por la le- galidad .....	24
3. El sistema penal no opera conforme a la legalidad	25
4. La legalidad ni siquiera se respeta en el ámbito del sistema penal formal .....	30
5. El ejercicio de poder abiertamente ilícito por par- te del sistema penal .....	32
III) La perversión inmoviliza al discurso jurídico- penal .....	34
IV) Signos teóricos de la situación crítica en Améri- ca Latina .....	35

1. Crítica al derecho .....	36
2. Preocupación por la legitimidad del poder .....	38
3. Preocupación jushumanista por el sistema penal ..	38
4. Crítica criminológica .....	39
V) La deslegitimación por los hechos mismos .....	42
VI) El desprestigio de los discursos penales latino-americanos por sus vínculos ideológicos genocidas:	
1. El discurso jurídico-penal .....	45
2. El discurso criminológico .....	47

## CAPÍTULO SEGUNDO

## LAS FUENTES TEORICAS DE LA DESLEGITIMACION EN LOS PAISES CENTRALES

I) La situación predisponente generada por un discurso empobrecido:	
1. Las antropologías anacrónicas .....	49
2. El juego de las ficciones .....	52
II) La deslegitimación del sistema penal desde el marco teórico marxista:	
1. Dificultades para delimitar el marco teórico marxista .....	54
2. La deslegitimación de Pašukanis y la re-legitimación stalinista .....	57
3. La teoría crítica de la sociedad .....	59
4. La versión deslegitimante de Quinney .....	61
5. El "minimalismo" penal de Alessandro Baratta ...	62
6. Pavarini y la mala conciencia del buen criminólogo	63
III) La deslegitimación por el interaccionismo simbólico y por la fenomenología .....	64
IV) La descalificación foucaultiana .....	66
V) El paradigma de la dependencia .....	68

VI) Balance de la deslegitimación teórica central ...	71
---	----

## SEGUNDA PARTE

## RESPUESTAS A LA DESLEGITIMACION Y A LA CRISIS

## CAPÍTULO TERCERO

## TEORIAS Y ACTITUDES CENTRALES Y MARGINALES COMO RESPUESTA A LA DESLEGITIMACION Y A LA CRISIS

I) Teorías y actitudes: el saber central y su parcial disfuncionalidad periférica .....	77
II) Respuestas centrales en forma de "mecanismos de huída":	
1. Negación epistemológica de la deslegitimación ..	84
2. Huída hacia el retribuicionismo .....	84
3. La funcionalidad burocrática de la agencia judicial	87
III) El discurso re-legitimante sistémico .....	89
IV) Las respuestas que enfrentan la deslegitimación desde el plano político-criminal:	
1. Mínima intervención penal y abolicionismo .....	93
2. ¿Se trata de propuestas de nuevos modelos de sociedad? .....	94
3. La principal carencia de las respuestas político-criminales .....	96
V) El programa de mínima intervención como propuesta político-criminal frente a la deslegitimación:	
1. Doble sentido de "deslegitimación" .....	99
2. El fundamento legitimante de un futuro derecho penal mínimo .....	100

3. El programa de legislación penal mínima .....	100
VI) El abolicionismo penal:	
1. Caracterización general del movimiento abolicionista .....	101
2. Las variables del abolicionismo .....	103
3. La polémica en torno al abolicionismo .....	107
4. Las dudas-límite frente a las propuestas abolicionistas .....	114
VII) El uso alternativo del derecho .....	117
VIII) Reacciones marginales .....	119

## CAPÍTULO CUARTO

NECESIDAD Y POSIBILIDAD  
DE UNA RESPUESTA MARGINAL

I) La necesidad de la respuesta marginal para contener el genocidio:	
1. La encrucijada de nuestro margen en el marco del poder mundial .....	121
2. La operatividad real de los sistemas penales latinoamericanos: el genocidio en acto .....	127
3. El poder configurador de los sistemas penales latinoamericanos .....	129
4. Los aparatos de propaganda de los sistemas penales latinoamericanos (la fábrica de la realidad) .....	131
5. Las usinas ideológicas .....	136
6. El condicionamiento, la estigmatización y la muerte: la criminalización .....	137
7. Las jaulas o máquinas de deteriorar .....	139
8. Las agencias ejecutivas como máquinas de policizar .....	141
9. Las agencias judiciales como máquinas de burocratizar .....	145
10. Deterioros y antagonismos como producto de la operatividad de los sistemas penales .....	148

11. La destrucción de los vínculos comunitarios ....	149
II) La necesidad de una respuesta marginal como imperativo jushumanista .....	152
III) La respuesta marginal como imperativo ético ...	158
IV) La necesidad de respuesta es un planteo optimista .....	160
V) Las dificultades para una respuesta marginal ...	165
VI) Algunas bases para la selección realista y marginal de elementos teóricos:	
1. El carácter realista de la respuesta .....	166
2. ¿Qué es lo marginal? .....	170
3. La originalidad marginal-sincrética de América Latina .....	171
4. Los peligros del "vértigo": la antropología filosófica y los Derechos Humanos .....	175
5. El realismo marginal en criminología y en derecho penal .....	177
6. ¿Podría extenderse el análisis realista marginal a los planteos centrales? .....	178
VII) Posibilidad de respuesta político-criminal desde el realismo marginal:	
1. Tácticas y estrategia .....	180
2. La intervención mínima como táctica .....	182
3. "Reformismo" y "radicalismo" .....	183

## TERCERA PARTE

LA CONSTRUCCION DEL DISCURSO  
JURIDICO-PENAL DESDE EL REALISMO MARGINAL

## CAPÍTULO QUINTO

UN MODELO CONSTRUCTIVO PARA EL DISCURSO  
JURIDICO-PENAL NO LEGITIMANTE: EL DERECHO  
PENAL HUMANITARIO DEL MOMENTO  
DE LA POLITICA

I) Bases para su estructuración:	
1. Clasificación de los elementos del discurso legiti- mante .....	188
2. ¿Puede construirse un discurso jurídico-penal li- mitado a la función pautadora decisoria, que sea racional y no legitimante? .....	192
3. La incorporación no reduccionista de los datos ónticos .....	193
II) Pautas generales para un ejercicio de poder legí- timo frente a un hecho de poder deslegitimado:	
1. ¿Puede haber un discurso jurídico-penal racional frente a un sistema penal deslegitimado? .....	201
2. El derecho penal y el derecho humanitario como recíprocas prolongaciones .....	205
III) Lineamientos del discurso de pautación decisoria:	
1. Reconstrucción del concepto de "pena" .....	208
2. Establecimiento del horizonte de proyección del discurso jurídico-penal .....	211
3. Concepto del derecho penal así delimitado .....	212
4. ¿Una nueva etización del derecho penal? .....	213
5. El discurso jurídico-penal re-etizado como discurso de contradicción .....	221

IV) Las garantías penales en un discurso jurídico- penal racional:	
1. La deslegitimación de la guerra y del sistema penal .....	229
2. Particularidades diferenciales de los campos penal e jushumanitario .....	232
3. La función de la agencia judicial .....	236
4. Un nuevo sentido para las garantías penales .....	239
5. Las garantías como límites máximos de irracio- nalidad .....	242
6. El discurso jurídico-penal y el "standard" obtenido por la agencia judicial .....	244
7. Mención y perspectiva de los principales principios penales limitadores inacabados .....	245
V) Principios para la limitación de la violencia por carencia de elementálísimos requisitos formales:	
1. Principio de reserva de ley o de exigencia del máximo de legalidad en sentido estricto .....	246
2. Principio de máxima taxatividad .....	247
3. Principio de irretroactividad .....	247
4. Principio de máximo de subordinación a la ley penal sustantiva .....	247
5. Principio de representación popular .....	247
VI) Principios para la limitación de la violencia por exclusión de supuestos de disfuncionalidad gro- sera para los derechos humanos:	
1. Principio de limitación máxima de la respuesta con- tingente .....	248
2. Principio de lesividad .....	248
3. Principio de mínima proporcionalidad .....	248
4. Principio de respeto mínimo a la humanidad .....	248
5. Principio de idoneidad relativa .....	249
6. Principio limitador de la lesividad a la víctima .....	249
7. Principio de trascendencia mínima de la interven- ción punitiva .....	250

VII) Principios para la limitación de la violencia por exclusión de cualquier pretensión de imputación personal en razón de su notoria irracionalidad ..	250
--	-----

#### CAPÍTULO SEXTO

#### LA LIMITACION DE LA VIOLENCIA SELECTIVA POR LA LLAMADA "TEORIA DEL DELITO"

I) Hacia una pautaación decisoria no legitimante:	
1. La función teórica de la "construcción" del delito	251
2. "El" delito no existe .....	252
3. Los requisitos elementales y mínimos para la pautaación decisoria .....	254
4. El debate sobre la naturaleza del injusto .....	257
5. La interpretación conglobada de los tipos penales como instrumento limitador .....	262
II) La crisis de la culpabilidad:	
1. La deslegitimación de la "reprochabilidad" .....	264
2. Etica, reprochabilidad y culpabilidad .....	274
III) Los requisitos de la responsabilidad:	
1. ¿Quién es "responsable" .....	271
2. La culpabilidad por la vulnerabilidad como base de la respuesta criminalizante .....	274
3. Niveles de vulnerabilidad y culpabilidad .....	276
4. El esfuerzo personal para la vulnerabilidad .....	280
5. Cuantificación penal y culpabilidad por la vulnerabilidad o por el esfuerzo personal por la vulnerabilidad .....	281
6. ¿Se pretende una nueva "tópica"? .....	284
7. ¿La culpabilidad por la vulnerabilidad es de acto o de autor? .....	286
8. Pena sin culpabilidad o la posibilidad de la aberración tolerada (La peligrosidad del sistema penal) .....	287