

## Indice general

|                      |   |
|----------------------|---|
| <i>PROLOGO</i> ..... | 7 |
|----------------------|---|

### *Capítulo 1*

#### **EL SISTEMA DE REACCIONES PENALES**

|   |    |
|---|----|
| § 1. Los instrumentos de que dispone el derecho penal.....  | 17 |
| § 2. La pena .....  | 17 |
| a) Teoría de la retribución.....                            | 18 |
| b) Teorías relativas: La prevención general.....            | 23 |
| c) Teorías relativas: La prevención especial .....          | 26 |
| d) Teorías de la unión .....                                | 31 |
| e) La teoría unificadora preventiva .....                   | 34 |
| f) La denominada “prevención general positiva”.....         | 39 |
| g) El “escenario” contemporáneo.....                        | 44 |
| § 3. La medida de seguridad.....                            | 54 |
| a) Distinción entre penas y medidas de seguridad .....      | 55 |
| b) El sistema vicarial .....                                | 57 |
| c) Crisis del “dualismo” .....                              | 59 |
| d) Legitimidad de las medidas de seguridad.....             | 62 |
| e) El principio de proporcionalidad .....                   | 65 |
| f) Medidas de seguridad “criminales” y administrativas..... | 68 |
| § 4. La “reparación”: ¿tercera vía? .....                   | 69 |
| a) El derecho vigente .....                                 | 69 |
| b) La revalorización del rol de la víctima .....            | 69 |
| c) La reparación y los fines de la pena.....                | 70 |
| d) La reparación como “tercera vía” .....                   | 70 |
| e) Objeciones formuladas a la “tercera vía” .....           | 71 |

### *Capítulo 2*

#### **LAS TEORIAS DE LA PENA Y LA TEORIA DEL DELITO**

|                             |    |
|-----------------------------|----|
| § 5. El modelo clásico..... | 78 |
|-----------------------------|----|

|   |     |
|---|-----|
| a) Ideología jurídica y método del positivismo .....                          | 78  |
| b) El modelo bipolar .....  | 78  |
| c) Una teoría "formal" del delito .....                                       | 79  |
| d) Influencia del positivismo en el derecho argentino .....                   | 82  |
| e) Objeciones al sistema .....  | 82  |
| f) ¿Qué queda del positivismo? .....  | 83  |
| g) Teoría del delito e individualización de la pena .....                     | 84  |
| § 6. El sistema neoclásico .....  | 85  |
| a) El abandono del modelo positivista .....                                   | 85  |
| b) La sistemática de los neokantianos .....                                   | 86  |
| c) La antijuricidad como dañosidad social .....                               | 87  |
| d) La concepción normativa de la culpabilidad .....                           | 88  |
| e) La influencia del sistema "neoclásico" en el derecho argentino .....       | 89  |
| § 7. El finalismo .....   | 90  |
| a) Una teoría del delito orientada por la concepción retributiva .....        | 90  |
| b) Las estructuras lógico-objetivas .....                                     | 91  |
| c) El "nuevo sistema" de la teoría del delito .....                           | 92  |
| d) La revalorización de la teoría de la retribución .....                     | 94  |
| e) El finalismo como modelo dominante .....                                   | 95  |
| f) El concepto de ilícito circunscripto al disvalor de acción .....           | 99  |
| § 8. Unidad sistemática de teoría del delito y política criminal .....        | 102 |
| a) El "racionalismo teleológico" .....  | 102 |
| b) La "tipicidad" como prohibición abstracta .....                            | 104 |
| c) La "antijuricidad" como expresión de un conflicto social concreto .....    | 104 |
| d) "Culpabilidad" y "responsabilidad" .....                                   | 105 |
| e) El conflicto entre las exigencias del sistema y la solución del caso ..... | 106 |
| § 9. Prevención general positiva y teoría de la imputación .....              | 107 |
| a) La realización del tipo como fase de la imputación .....                   | 109 |
| b) La imputación objetiva .....   | 110 |
| c) La importancia del delito imprudente .....                                 | 113 |
| d) La antijuricidad .....   | 114 |
| e) La culpabilidad .....  | 116 |

### Capítulo 3

#### INCIDENCIA DE LAS TEORIAS DE LA PENA EN EL PROCESO PENAL

|   |     |
|---|-----|
| § 10. Derecho penal y proceso penal .....                                     | 119 |
| a) El proceso como escenario de realización de la pretensión punitiva ..      | 119 |
| b) El derecho procesal penal .....  | 121 |
| § 11. Incidencia de la teoría retributiva en la configuración del proceso ... | 124 |
| a) El principio de legalidad .....  | 124 |
| b) La averiguación de la verdad como meta del proceso .....                   | 128 |
| c) Las dimensiones temporales del proceso .....                               | 131 |

|   |     |
|---|-----|
| § 12. La teoría retributiva y el sistema inquisitivo .....              | 136 |
| a) Origen de la inquisición .....                                       | 136 |
| b) Características fundamentales .....                                  | 137 |
| c) Evolución del sistema procesal continental europeo .....             | 139 |
| § 13. El sistema acusatorio .....                                       | 140 |
| a) Características fundamentales .....                                  | 140 |
| b) La jurisdicción .....  | 141 |
| c) El procedimiento .....   | 142 |
| § 14. El proceso penal en nuestro medio .....                           | 144 |
| a) El "sistema mixto" .....   | 144 |
| b) La reforma procesal .....  | 146 |
| c) El sistema vigente .....   | 146 |
| d) Principios constitucionales .....                                    | 147 |
| 1. Igualdad .....   | 148 |
| 2. Supresión de fueros o privilegios .....                              | 149 |
| 3. Juicio previo (legalidad procesal) .....                             | 150 |
| 4. Defensa en juicio .....  | 150 |
| 5. Juez natural .....   | 152 |
| 6. <i>Ne bis in idem</i> .....  | 152 |
| 7. Principio de inocencia .....   | 153 |
| 8. Presunción de inocencia y detención de personas .....                | 155 |
| § 15. La crisis del procedimiento penal .....                           | 155 |
| a) El principio de oportunidad .....                                    | 158 |
| b) La suspensión del juicio a prueba .....                              | 159 |
| c) El "juicio abreviado" .....  | 161 |
| § 16. El procedimiento para la imposición de medidas de seguridad ..... | 163 |
| a) Adultos inimputables .....   | 163 |
| b) Menores infractores .....  | 165 |

### Capítulo 4

#### SANCIONES EN EL DERECHO ARGENTINO

|  |     |
|--|-----|
| § 17. La pena .....                      | 168 |
| § 18. Pena de muerte .....               | 169 |
| § 19. Penas privativas de libertad ..... | 173 |
| § 20. Pena de multa .....                | 175 |
| § 21. Pena de inhabilitación .....       | 178 |
| § 22. Clasificación de las penas .....   | 182 |
| a) Según el bien jurídico afectado ..... | 182 |
| b) Según su autonomía .....              | 182 |
| 1. Penas principales .....               | 183 |
| 2. Penas accesorias .....                | 183 |
| c) Según su forma de aplicación .....    | 184 |

|  |     |
|--|-----|
| 1. Penas conjuntas .....   | 185 |
| 2. Penas alternativas .....                                      | 185 |
| d) Según la posibilidad de graduación.....                       | 185 |
| 1. Penas rígidas .....   | 185 |
| 2. Penas flexibles.....  | 185 |
| § 23. Causas de extinción de las penas .....                     | 186 |
| a) Muerte.....   | 186 |
| b) Indulto.....  | 186 |
| c) Prescripción .....  | 187 |
| 1. Fundamento.....   | 187 |
| 2. Plazos.....   | 188 |
| 3. Interrupción y suspensión .....                               | 189 |
| d) Perdón del ofendido .....                                     | 190 |
| § 24. Las medidas de seguridad en el derecho argentino .....     | 190 |
| a) Medidas de seguridad curativas .....                          | 190 |
| 1. La internación manicomial (art. 34, inc. 1º, Cód. Penal)..... | 190 |
| 2. Medidas de seguridad en la Ley de Estupefacientes 23.737..... | 191 |
| b) Medidas de seguridad educativas .....                         | 193 |
| § 25. La reparación de perjuicios en el derecho vigente .....    | 195 |
| a) Naturaleza .....  | 195 |
| b) Contenido.....  | 196 |
| c) Efectos.....  | 196 |
| d) Otras reglas relativas a la reparación.....                   | 197 |

### Capítulo 5

#### LA INDIVIDUALIZACIÓN DE LA PENA

|   |     |
|---|-----|
| § 26. Ambitos de individualización de la pena .....                           | 199 |
| a) Individualización legal .....  | 200 |
| b) Individualización judicial.....  | 200 |
| c) Individualización ejecutiva .....  | 200 |
| § 27. La "discrecionalidad" en la individualización judicial de la pena ..... | 201 |
| a) Antecedentes .....   | 201 |
| b) La ambigüedad legislativa .....  | 202 |
| c) La doctrina dominante .....  | 202 |
| d) La práctica judicial .....   | 203 |
| § 28. Incidencia de las teorías de la pena .....                              | 203 |
| a) La teoría de la retribución .....  | 204 |
| b) La prevención especial .....   | 204 |
| c) La prevención general negativa .....                                       | 205 |
| d) La teoría preventiva de la unión .....                                     | 206 |
| e) La prevención general positiva .....                                       | 207 |
| f) Las teorías retributivas de la unión .....                                 | 208 |

|  |     |
|--|-----|
| § 29. Individualización legal .....  | 210 |
| a) La creación del marco punitivo.....   | 210 |
| b) Las pautas de individualización (arts. 40 y 41, Cód. Penal).....                  | 211 |
| c) La reincidencia (arts. 50 a 53, Cód. Penal).....                                  | 213 |
| 1. Concepto .....  | 213 |
| 2. Efectos .....   | 213 |
| 3. Objeciones .....  | 214 |
| 4. Clases de reincidencia.....   | 217 |
| 5. Prescripción.....   | 219 |
| 6. Registro de antecedentes .....  | 220 |
| 7. Reincidencia múltiple .....   | 221 |
| § 30. Individualización judicial.....  | 221 |
| a) La mediación de la pena en el derecho argentino (arts. 40 y 41 Cód. Penal).....   | 221 |
| 1. El marco penal y las "pautas legales" .....                                       | 221 |
| 2. La prohibición de la doble valoración .....                                       | 222 |
| 3. Presupuestos de la decisión .....   | 222 |
| b) El punto de partida: la magnitud del injusto y la culpabilidad por el hecho ..... | 223 |
| c) Otras pautas vinculadas a la teoría de la retribución.....                        | 223 |
| 1. La participación que el sujeto haya tomado en el hecho.....                       | 223 |
| 2. La calidad de los motivos que lo determinaron a delinquir.....                    | 225 |
| 3. Los vínculos personales entre el autor y la víctima.....                          | 226 |
| d) La personalidad del autor.....  | 226 |
| e) Factores ambivalentes .....   | 226 |
| 1. Los antecedentes .....  | 227 |
| 2. Otras condiciones personales .....  | 227 |
| 3. La calidad de las personas .....  | 228 |
| f) "Antinomias" en la individualización judicial de la pena .....                    | 228 |
| 1. La posibilidad de armonizar: las teorías de la unión .....                        | 228 |
| 2. La preeminencia de un derecho penal de acto .....                                 | 229 |
| 3. Reglas para resolver "antinomias" .....   | 230 |
| g) La condena de ejecución condicional (arts. 26 a 28, Cód. Penal) .....             | 231 |
| 1. Fundamento .....  | 231 |
| 2. Naturaleza .....  | 232 |
| 3. Requisitos .....  | 233 |
| 4. Reglas que condicionan la conducta del condenado .....                            | 236 |
| 5. Reclusión por tiempo indeterminado condicional .....                              | 237 |
| 6. Libre atenuación de la pena y perdón judicial .....                               | 238 |
| § 31. Individualización ejecutiva .....  | 239 |
| a) El predominio de la prevención especial .....                                     | 239 |
| b) La ejecución de la pena privativa de libertad.....                                | 241 |
| 1. El sistema filadélfico .....  | 241 |
| 2. El modelo de Auburn .....   | 242 |
| 3. El sistema progresivo.....  | 244 |
| c) Crisis del ideal de resocialización.....  | 245 |

---

|  |            |
|--|------------|
| d) La libertad condicional (art. 13 y ss., Cód. Penal).....                          | 248        |
| 1. Concepto.....   | 248        |
| 2. Fundamento.....   | 249        |
| 3. Requisitos de otorgamiento.....   | 249        |
| I. Cumplimiento de una parte de la condena.....                                      | 250        |
| II. Buen comportamiento carcelario.....  | 250        |
| III. Otros requisitos.....   | 250        |
| 4. Requisitos de mantenimiento.....  | 251        |
| 5. Revocación.....   | 251        |
| 6. Libertad condicional de condenados a reclusión por tiempo inde-<br>terminado..... | 252        |
| <br>   |            |
| <b>Bibliografía general.....</b>   | <b>253</b> |