

Índice general

<i>Palabras previas</i>	7
-------------------------------	---

Capítulo I

¿DERECHO PENITENCIARIO O DERECHO DE EJECUCION PENAL?

Zulita Fellini

§ 1. Introducción	21
§ 2. Régimen de garantías y derechos humanos	23
§ 3. Sistema de sanciones	28
a) Penas privativas de libertad	28
b) La prisión	29
§ 4. Fines de la pena y fines de la ejecución	30
a) Teorías de la pena	30
b) Teorías de la ejecución penal	34
c) Correspondencia entre ambas teorías	35
§ 5. Derecho de ejecución penal	37
§ 6. Tratamiento	39

Capítulo II

DERECHO PENAL Y CASTIGO, EL MITO DEL ETERNO RETORNO

Mario A. Villar

§ 1. Introducción	45
§ 2. El Derecho penal: espejo y DIOS. Peligrosidad y violencia	46
§ 3. Poder: simbolismo y prevención	51
§ 4. Reflexiones finales	56

Capítulo III**LA TEORIA DE LA PENA EN HEGEL, Y KANT, SEGUN HEGEL**

Claudio J. Castelli

§ 1. Hegel, obertura.....	61
— La filosofía del Derecho.....	63
1. División.....	65
2. El Derecho abstracto.....	66
— La injusticia.....	66
§ 2. Kant, según Hegel.....	70
— En la Enciclopedia.....	70
— El pensar de Hegel.....	73
§ 3. La teoría de la pena en la “Metafísica de las costumbres”, de Immanuel Kant.....	74
§ 4. Diferencias entre ambas teorías de la pena.....	76

Capítulo IV**LA ILUSION PENAL**

José M. Simonetti

§ 1. Lo que hay por debajo del Derecho penal.....	80
a) Sociedad y explicación sobre la sociedad.....	80
b) Sociedad y sistema normativo. La ley como condición de la inclusión.....	82
c) El Derecho como la institución de la vida. <i>Vitam instituere, el ars iuris</i>	86
d) La idea del Derecho como herramienta de clase.....	87
e) El tema del Código Penal: crimen y castigo.....	89
§ 2. El populismo patibulario, o de cómo una sociedad que terminó con la seguridad del Derecho, ahora reclama el derecho a la seguridad.....	90
a) El discurso represivo y la impunidad.....	90
b) Las relaciones de funcionalidad entre las formas rentística del capitalismo aventurero, y la ilegalidad del poder y las formas de crimen organizado vinculadas a la política.....	93

Capítulo V**PRENSA Y JUSTICIA. UNA RELACION MARCADA POR TENSIONES CRUZADAS**

Ezequiel E. Klass

§ 1. Caso testigo.....	105
§ 2. Factores.....	107
§ 3. Justicia mediática.....	110
§ 4. El proceso paralelo.....	114
§ 5. Lógicas diferentes.....	117

§ 6. La puesta en escena.....	120
§ 7. Diferencias de tiempo.....	122
§ 8. Apuntes finales.....	124

Capítulo VI**LA VIGENCIA DEL PRINCIPIO ACUSATORIO EN LA ETAPA DE EJECUCION DE LA PENA**

OBSERVACIONES CRITICAS AL FALLO “ROMERO CACHARANE” DE LA CSJN

Andrés Harfuch - Rolando Vela - Durga Angulo

§ 1. Introducción.....	129
§ 2. La protección del Derecho internacional y de los tribunales internacionales a los condenados.....	130
§ 3. Evolución normativa.....	131
§ 4. Las garantías en la ejecución de la pena.....	132
§ 5. El fallo “Romero Cacharane” de la Corte Suprema.....	135
§ 6. Hacia la vigencia del sistema acusatorio (el avanzado modelo del Código Procesal Penal del Chubut).....	140
§ 7. Los dos paradigmas en pugna: el “buen inspector” vs. el “espacio de litigio”.....	142
a) Modelo 1.....	142
b) Modelo 2.....	145
§ 8. El modelo del Código Procesal Penal del Chubut.....	148
§ 9. Participación ciudadana en la fase de ejecución de la pena: debate abierto.....	149

Capítulo VII**GARANTIAS CONSTITUCIONALES DE LOS DETENIDOS EN LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE SUPREMA DE LOS ESTADOS UNIDOS DE NORTEAMERICA EN PERSPECTIVA COMPARADA**

Ricardo M. Pinto

§ 1. Introducción.....	153
§ 2. Criterio general del control jurisdiccional sobre las condiciones de detención de los penados y procesados.....	155
§ 3. Derechos y garantías.....	157
a) Derecho a la libre expresión y a asociarse.....	157
b) Derecho a recibir y enviar correspondencia.....	157
c) Derecho a la libertad religiosa.....	159
d) Derecho a tener acceso a la justicia.....	160
e) Derecho a no sufrir registros y secuestros arbitrarios. Derecho a la privacidad.....	161
f) Derecho a condiciones dignas de detención. Atención médica. Tratamiento disciplinario. Condiciones de detención.....	163

g) Tratamiento médico. Obligaciones de los oficiales que custodian a los detenidos. Responsabilidad de los oficiales ante el peligro a la vida o integridad física de los detenidos	165
h) La deliberada indiferencia	166
i) Situaciones de abuso sexual	168
j) Utilización de la fuerza por parte de las autoridades	170
§ 4. Derecho al debido proceso en el procedimiento disciplinario	172
— Sanciones disciplinarias y garantías en el procedimiento	172
§ 5. Conclusiones	174

Capítulo VIII**LA PENA DE PRIVACION DE LIBERTAD**

Ricardo Huñis

§ 1. Introducción	179
§ 2. Antecedentes legislativos nacionales	182
§ 3. Evolución ulterior	183
§ 4. Régimen en nuestro país	184
§ 5. Conclusiones	185

Capítulo IX**SOBRE LA EJECUCION PENAL
EN LAS CARCELES ARGENTINAS**

Daniel Petrone

§ 1. Introducción	191
§ 2. Los edificios carcelarios	191
§ 3. El tratamiento penitenciario	193
§ 4. Marco jurídico de la ejecución penitenciaria	196
a) Ley 24.660	196
b) Decreto reglamentario 18/97	199
c) Decreto reglamentario 1136/97	200
d) Decreto reglamentario 396/99	200
e) Decreto reglamentario 1139/00	201
f) Ley 24.372	202
g) Ley 20.416	202
§ 5. Conclusiones	206

Capítulo X**LOS INESCRUTABLES CAMINOS DE LA COMPETENCIA
LEGISLATIVA EN MATERIA DE EJECUCION PENAL**

Gustavo A. Herbel

§ 1. Planteo de los problemas abordados	211
---	-----

§ 2. El principio de igualdad como límite para la legislación provincial	216
§ 3. La interpretación <i>contra homine</i> del principio de legalidad	222
§ 4. La pretendida inclusión de la ley 24.660 al Código Penal	224
§ 5. La postura adoptada: teoría del marco federal mínimo	229

Capítulo XI**LA LEY DE EJECUCION DE LA PENA
Y LOS DERECHOS FUNDAMENTALES**

Virginia Sansone

.....	237
-------	-----

Capítulo XII**PAUTAS PARA LA SUPERVIVENCIA
DE UN REGIMEN PROGRESIVO
DE EJECUCION DE LA PENA
EN LA REPUBLICA ARGENTINA**

Nicolás Toselli

§ 1. Introducción. Concepto de régimen progresivo	253
§ 2. Evolución histórica	255
§ 3. El caso argentino	257
§ 4. Posturas encontradas ¿Es el régimen progresivo un modelo más garantista?	259
§ 5. La judicialización plena de la etapa de ejecución como única forma de instrumentación de un régimen progresivo	267
§ 6. El principio de judicialidad de la etapa de ejecución penal en la legislación y en la jurisprudencia de nuestros tribunales	272
§ 7. El fallo "Romero Cacharane" y su incidencia en el principio de judicialidad	275
§ 8. Resumen	280

Capítulo XIII**LA PROGRESIVIDAD EN EL CUMPLIMIENTO
DE LA PENA COMO CUESTION PARADOJICA**

Gustavo Dario Meirovich

§ 1. Algunas aproximaciones	285
§ 2. ¿El sistema de progresividad del cumplimiento de la pena contradice el marco actual de la política criminal en general en la Argentina?	288
§ 3. Cuestiones paradójicas	290
§ 4. Legitimación de la cárcel. Tratamiento de penas de corta duración	294

Capítulo XIV**EJECUCION PENAL.****ALTERNATIVAS PARA SITUACIONES ESPECIALES**

Carolina Morales Deganut

§ 1. Prisión domiciliaria.....	305
a) Concepto.....	305
b) Aplicación.....	306
c) Fundamento.....	307
d) Algunas consideraciones sobre “enfermedad incurable en período terminal”.....	308
e) El enfermo de HIV.....	308
f) Mujer embarazada.....	311
g) Órgano de aplicación y vigilancia de su cumplimiento.....	312
§ 2. Prisión discontinua.....	313
a) Presupuestos de aplicación.....	313
b) Forma de cómputo.....	314
§ 3. Semidetención.....	314
— Cómputo.....	315
§ 4. Trabajos para la comunidad.....	319
— Forma de cómputo.....	320

Capítulo XV**LA LIBERTAD ASISTIDA**

Graciela Angulo

§ 1. Introducción.....	325
§ 2. Naturaleza del Derecho penitenciario.....	327
§ 3. Procedencia de la libertad asistida.....	328
§ 4. Libertad condicional y libertad asistida.....	330
— Informes técnico-criminológicos e informes del Consejo Correcional.....	333
§ 5. Breve reseña jurisprudencial.....	335
§ 6. Conclusiones.....	343

Capítulo XVI**LA DECLARACION DE REINCIDENCIA**

Fernando I. Fiszler

§ 1. La reincidencia en el Derecho positivo argentino.....	349
§ 2. La determinación de la pena, la libertad condicional y las razones que se alzan contra la legitimidad del instituto de la reincidencia.....	353
§ 3. Reincidencia y principio de culpabilidad.....	355
§ 4. Reincidencia y principio <i>ne bis in idem</i>	357

§ 5. Reincidencia y libertad condicional.....	359
§ 6. Conclusión.....	360

Capítulo XVII**COORDENADAS PARA LA DELIMITACION****CONSTITUCIONAL DE LAS DECISIONES JUDICIALES****EN LA APLICACION DE LA PENA**

Marcelo E. Mónaco - Pablo C. Farsa - Valeria Thus - Gustavo Russo

Bibiana Birriel - Martín Fernández Oteiza - Laura Lema

§ 1. Introducción.....	365
§ 2. La tensión entre el incremento programado del encarcelamiento preventivo y la posibilidad de disminuir la cantidad de personas detenidas mientras se desarrolla el proceso penal.....	366
— Requisitos sustantivos que debe tener en cuenta el juez para que pueda autorizar la privación de libertad de una persona que aún no ha sido condenada.....	367
§ 3. La inadecuación constitucional de la duración excesiva de la pena de prisión efectiva, de las restricciones a la concesión de la libertad condicional y al régimen de progresividad penitenciario.....	374
§ 4. Las débiles formulaciones de una dogmática de la aplicación de la pena. Sus posibles ejes.....	377
a) Introducción y crítica a la situación actual.....	377
b) Clasificación de las propuestas de reformas del art. 41, inc. 2º del Código Penal.....	379
1. Debate después del debate.....	379
2. Etapas para la determinación de la pena.....	380
3. Desarrollo de las “circunstancias a tener en cuenta” y de la “dirección de las circunstancias”.....	381
I. Víctima.....	381
II. Circunstancias del hecho.....	381
III. Grado de intervención del autor.....	381
IV. Calidad de los motivos.....	381
V. Condiciones personales del autor.....	381
v.1. Sensibilidad a la pena (diferente grado de afectación de la medida según el autor). Consecuencias mediatas de la pena (por ejemplo, riesgo de HIV). Alto nivel de vulnerabilidad.....	381
v.2. Sufrimiento durante el proceso o las denominadas consecuencias mediatas de la pena.....	383
v.3. Duración del proceso (aun para las hipótesis en donde no se decreta prisión preventiva) o la denominada realización del Derecho constitucional a decisión judicial en plazo razonable.....	383

VI. Pena natural	384
VII. Antecedentes personales del autor	385
VIII. Error de prohibición evitable.....	386
IX. Elementos que estuvieron cerca de excluir la ilicitud	386

Capítulo XVIII**ALTERNATIVAS A LA PENA PRIVATIVA DE LIBERTAD**

Claudia Verde

§ 1. Introducción	389
§ 2. Alternativas al proceso penal	391
a) Principio de oportunidad.....	391
b) Programas de reparación y conciliación.....	394
c) Otras alternativas.....	396
§ 3. Alternativas al trámite del proceso.....	398
§ 4. Alternativas a la condena de prisión.....	401
a) Momento de la sentencia.....	401
b) Ejecución de la condena	408
§ 5. Conclusiones	410

Capítulo XIX**MUERTE VIOLENTA DE RECLUSOS:
SU TRATAMIENTO JURISPRUDENCIAL**

Sergio Delgado

§ 1. La reticencia de la jurisprudencia española	414
a) El caso "Rueda"	414
b) La crítica de Gimbernat Ordeig	417
c) Estructura de las sentencias comentadas.....	419
§ 2. La posición de garante de los funcionarios penitenciarios	419
§ 3. Comisión imprudente y otras formas de responsabilidad penal del funcionario penitenciario ante hechos dolosos de un interno contra otro interno.....	422
a) El caso del gitano que roncaba	422
b) Un caso impune de diligencia insuficiente	426
c) El caso de los funcionarios penitenciarios que miraban matar	427
d) Criterio de determinación de la relevancia penal.....	430
e) El caso de la muerte anunciada.....	430
f) El caso de la radio hurtada.....	431
g) Otro caso de superpoblación fatal	433
h) Las responsabilidades penales subsistentes en los casos de superpoblación.....	433

i) Un caso límite: la pérdida de control sobre la cárcel.....	434
j) Criterio genérico de responsabilidad.....	437
§ 4. La superpoblación carcelaria en Argentina.....	438
§ 5. Conclusiones	439

Capítulo XX**MEDIACION Y EJECUCION DE PENA**

Ricardo Angel Basílico

§ 1. Introducción	445
§ 2. Aplicación actual de la mediación en el proceso: la instrucción.....	448
§ 3. Experiencia y operatividad.....	456
§ 4. Propuesta viable	457
§ 5. Conclusión.....	460

Apéndice**CRITERIOS JURISPRUDENCIALES**

I. Corte Suprema de Justicia de la Nación, 9/3/04, "Romero Cacharane, Hugo A.", causa n° R. 230. XXXIV	465
II. Juzgado Nacional en lo Criminal de Instrucción n° 25, Secretaría n° 161, 18/4/05, "Habeas corpus correctivo a favor de los internos de la Unidad 2 del Servicio Penitenciario Federal", causa n° 18.312/05.....	487
III. Corte Suprema de Justicia de la Nación, 3/5/05, "Verbitsky, Horacio s/Habeas corpus", causa n° V. 856. XXXVIII.....	499

Bibliografía general	551
-----------------------------------	-----