

ÍNDICE SUMARIO

ACLARACIONES SOBRE LA BIBLIOGRAFÍA.	7
ABREVIATURAS MÁS COMUNES	9
PRÓLOGO A LA SEGUNDA EDICIÓN.	11

PARTE PRIMERA PERSONA Y DERECHO

CAPÍTULO I

EL FUNDAMENTO DEL DERECHO. UNA VISIÓN NO EMPÍRICA DE LOS DERECHOS BÁSICOS Y DE LOS PRINCIPIOS DEL DERECHO PENAL

.....	17
-------	----

CAPÍTULO II

EL CONCEPTO DE PENA ESTATAL

.....	29
-------	----

CAPÍTULO III

LAS TEORÍAS DE LA PREVENCIÓN

I. Las teorías de la prevención especial.	51
1. La prevención especial en Grecia	52
2. La Edad Media	53
3. La Ilustración	54
4. El nacionalsocialismo	55
5. A modo de síntesis	57
6. Las teorías de la prevención especial en la modernidad	58
a) Análisis general	58
b) La prevención especial en Franz von Liszt. El llamado “Programa de Marburgo”	59
c) Críticas a la teoría de la prevención especial	66
II. Las teorías de la prevención general	67
1. Análisis general	67
2. La prevención general en Paul Johann Anselm Ritter von Feuerbach	69
3. Las críticas a la llamada prevención general negativa.	71
III. La teoría de la prevención general positiva.	73
1. Roxin	73
2. Jakobs.	75

CAPÍTULO IV

LA PERSONA AUTÓNOMA COMO FUNDAMENTO DEL SISTEMA PENAL

I. Análisis general	79
II. El concepto de persona y el sujeto.	82
III. Los deberes de la persona	96
1. El deber jurídico para sí mismo: “sé una persona”	96
2. El deber jurídico para con los otros. “Respeta al otro como persona”. “El reconocimiento”. Parte primera.	103
a) Análisis general	103
3. El reconocimiento y el concepto de pena	107

IV. Persona y la libertad como autonomía y sus consecuencias	112
1. <i>Nomos</i>	112
2. <i>Autós</i>	116
3. La unión de <i>autós</i> y <i>nomos</i>	121
4. La autonomía y su desarrollo.	122
5. La relación dialéctica entre autonomía y <i>nomos</i>	123
6. La igualdad.	125
V. La relación entre autonomía y Derecho.	
El reconocimiento. Segunda parte.	127
1. La subjetividad con otros.	128
2. La subjetividad, la sociedad y el Estado	133
VI. Estado y persona	134
1. La sociedad como presupuesto de la individualidad	134
2. El fundamento contractual de la sociedad	135
3. Persona, comunidad jurídica	136
a) El orden normativo.	136
b) El injusto y la persona	138
b.1) La injusticia civil.	140
b.2) El fraude	141
b.3) El delito.	142
VII. Síntesis: la persona autónoma	
como centro del Derecho	144

CAPÍTULO V

LA IMPUTACIÓN AL SUJETO AUTÓNOMO COMO BASE DEL SISTEMA PENAL

I. Introducción.	147
1. Kant: La imputación a la libertad y a la necesidad	147
II. Autonomía y causalidad	154
III. La <i>imputatio iuris</i>	161
1. El problema de la <i>Moralität</i> en Hegel	
y su repercusión en la imputación	161
IV. La imputación jurídica en particular	168

V. El problema del <i>desvalor de la acción y la imputación subjetiva</i>	174
1. El desvalor de la acción	174
2. La imputación subjetiva en Hegel	174
VI. La imputación institucional	195
VII. La imputación en la <i>Sittlichkeit</i>	209
VIII. A modo de síntesis	216

PARTE SEGUNDA

LOS PRINCIPIOS BÁSICOS DEL DERECHO PENAL

CAPÍTULO I

EL PRINCIPIO DE LEGALIDAD: “NULLA PÆNA SINE LEGE”, “NULLA PÆNA SINE CRIMINIS” Y “NULLUM CRIMEN SINE PÆNA LEGALI”

I. Concepto de legalidad penal	227
II. Fundamentos del principio de legalidad	230
1. La relación del poder del Estado y los derechos fundamentales	230
2. Antecedentes de la ley previa	230
3. Los fundamentos del principio de legalidad	234
a) El liberalismo político	234
b) La división de poderes	237
c) La prevención general	239
4. El principio de legalidad y como garantía del individuo contra el Estado	241
5. La ley penal	246
6. Análisis y alcance del principio de legalidad	249
a) Los problemas del principio de legalidad	249
b) La formulación del principio de legalidad	252
7. <i>Lex certa</i>	254

8. <i>Lex scripta</i>	258
9. <i>Lex stricta</i> . Prohibición de la analogía.	262
a) Análisis general del problema	262
b) Alcance y límite de la interpretación penal	277
10. <i>Lex praevia</i>	286
a) Análisis general del principio de irretroactividad de la ley penal. La ley en el tiempo	286
b) La irretroactividad y la ley procesal.	291
11. La retroactividad desde el ámbito constitucional	293
12. El principio de irretroactividad y el artículo 2º del Código Penal.	294
a) Los antecedentes nacionales.	295
b) Análisis del principio	297
c) La retroactividad a favor del imputado y el Derecho Constitucional.	298
d) La ley más favorable	300
1º) Análisis general	300
2º) La ley debe ser una y no una composición de varias	302
3º) El principio de retroactividad de la ley más benigna y la jurisprudencia	304
e) Las medidas de seguridad	307
f) Leyes temporales y excepcionales	309
g) Las leyes penales en blanco	311
1º) Análisis general	311
2º) La ley penal en blanco y la doctrina constitucional	317

CAPÍTULO II

LAS LLAMADAS FUENTES DEL DERECHO PENAL

I. Introducción	321
1. Análisis general	321
2. Fuentes de producción	325
3. Fuentes de conocimiento	326
4. La ley	327
a) Caracteres de la ley penal.	329

5. La costumbre	331
a) La costumbre y el nuevo Derecho Penal	335
6. Jurisprudencia	337
a) Análisis general	337
b) Jurisprudencia plenaria	338
7. Tratados internacionales	342
8. Otras fuentes	344
a) La doctrina	344
b) Los principios generales del derecho	344

CAPÍTULO III

APLICACIÓN DE LA LEY EN EL ESPACIO

I. Introducción	347
II. Los principios	350
1. Principio territorial	353
a) Territorio	358
b) Lugar de comisión del delito	359
1º) Teoría de la actividad o de la manifestación de la voluntad	359
2º) Teoría del resultado	361
3º) Teoría de la ubicuidad	362
2. Principio real, de protección o de defensa	364
3. Principio de la personalidad o de la nacionalidad	369
a) Personalidad activa	370
b) Personalidad pasiva	371
4. Principio universal, de justicia mundial o cosmopolita	372
5. Principio de subsidiariedad	376
III. El artículo 1º del Código Penal argentino: sistema que se adopta	379
1. Introducción	379
2. Antecedentes	380
a) El Código Tejedor	380
b) El Proyecto Villegas, Ugarriza y García	381

c) El Proyecto de 1891	382
d) El Proyecto de 1906	387
e) La crítica del doctor Herrera	388
f) El Proyecto presentado a la Cámara de Diputados en 1916.	389
g) El despacho de la Comisión Especial de Legislación Penal y Carcelaria	390
h) Las modificaciones propuestas por el doctor Rojas.	391
i) Las reformas del Senado	392
3. Análisis del artículo 1º del Código Penal	392
a) Introducción	392
b) El principio que sigue la ley.	393
1º) El territorio	395
2º) Alcance del territorio.	397
c) Los problemas concretos	405
1º) Igualdad de nacionales y extranjeros	405
2º) Lugar de comisión del delito.	405
3º) Casos de delitos permanentes, continuados y habituales	410
4º) Tentativa	411
5º) Autoría y complicidad.	411
4. El inciso 2º del artículo 1º del Código Penal.	411

CAPÍTULO IV

DERECHO PENAL INTERNACIONAL

I. El Derecho Internacional de los Derechos Humanos	415
1. Breve introducción y evolución del problema.	415
II. El Derecho Internacional Humanitario	418
III. La responsabilidad del Estado y la responsabilidad del individuo.	420
IV. El Derecho Penal Internacional	422
1. Análisis general	422
2. El problema de las fuentes del Derecho Penal Internacional	424

V. Los tribunales internacionales	427
VI. Críticas al Derecho Penal Internacional y a sus tribunales	433
VII. El Estatuto de Roma de 1998 y la Corte Penal Internacional	436
VIII. El Estatuto de Roma en el Derecho argentino: la Ley de Implementación	445
IX. La jurisprudencia argentina y el Derecho Penal Internacional	447
1. Fallo “Priebke”	447
2. Fallo “Arancibia Clavel”	455
3. Fallo “Simón”	465
X. Conclusiones	476