

GUSTAVO A. AROCENA
(DIRECTOR)

DERECHO PENITENCIARIO DISCUSIONES ACTUALES

Gustavo A. AROCENA

Natalia C. PACHECO

María Marta SCHIANNI

Hedelsio Luis Román VILLARROEL

Clarisa Esther CASTELLANOS

Mariana DELCANTARE

Supervisión general y revisión final a cargo de

Natalia C. PACHECO

Prólogo de

José Daniel CESANO

Alveroni
Ediciones

ÍNDICE

Dedicatoria	7
Principales abreviaturas utilizadas	13
Prólogo	15
Sumario	23

LOS PRINCIPIOS BÁSICOS DE LA EJECUCIÓN PENITENCIARIA EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO ARGENTINO

Por Gustavo A. AROCENA

I. Una introducción al universo de normas jurídicas aplicable a la ejecución de la pena privativa de la libertad en Argentina	29
II. Las directrices fundamentales de la ejecución penitenciaria en la ley nacional N° 24.660	36
1. Aproximación general	36
2. El principio de reinserción social como objetivo de la ejecución de la pena privativa de la libertad	37
3. El principio de reserva	41
4. El principio de control jurisdiccional permanente	48
5. El principio de régimen progresivo, con tratamiento facultativo interdisciplinario, programado e individualizado	52
5.1. Progresividad del régimen	53
5.2. Carácter interdisciplinario, programado e individualizado del tratamiento	57
6. El principio de igualdad	58
7. El principio de respeto a la dignidad del interno	60

8. El principio de "democratización"	62
9. El principio de no marginación	63
Bibliografía	67

EL CONTROL JUDICIAL DE LA EJECUCIÓN DE LA PENA PRIVATIVA DE LA LIBERTAD — SOBRE LA NECESIDAD DEL CONTROL Y DE UNA MAGISTRATURA ESPECIALIZADA —

Por Gustavo A. AROCENA

I. Introducción	71
II. Sobre el órgano judicial competente para el control de la ejecución de la pena de encierro carcelario	73
III. El control de la ejecución de la pena privativa de la libertad en el decreto-ley N° 412/58 y su diferencia con la vigilancia que impone la ley nacional N° 24.660	79
IV. Funciones que corresponden al juez en la ejecución de la pena privativa de la libertad según la ley nacional N° 24.660 ..	81
1. Funciones de tutela	81
2. Funciones decisorias en cuestiones relativas a las modalidades de ejecución "en sentido estricto"	81
3. Funciones de control	82
4. Funciones de mero conocimiento	82
V. Reflexión de cierre	83
Bibliografía	85

LA RELATIVA INDETERMINACIÓN DE LA PENA PRIVATIVA DE LA LIBERTAD DURANTE SU EJECUCIÓN Y EL ROL DEL JUEZ DE EJECUCIÓN PENAL EN LA INDIVIDUALIZACIÓN PENITENCIARIA DE LA SANCIÓN

Por Gustavo A. AROCENA

I. La individualización de la pena	87
II. El juez de ejecución penal	93
III. La magistratura de ejecución penal y la individualización penitenciaria de la pena privativa de la libertad	101

IV. Introversión final	105
Bibliografía	106

REFLEXIONES SOBRE LA CONSTITUCIONALIDAD DEL ARTÍCULO 14, 2ª PARTE, DEL C.P. ARGENTINO (LEY NACIONAL N° 25.892)

Por Natalia C. PACHECO

I. Presentación	109
II. Preceptos constitucionales relacionados con el artículo 14, 2ª parte, del Código Penal	111
1. Concepto de "principio"	112
2. Marco normativo aplicable	112
3. Principio liberal de gobierno (en materia penal)	114
4. Principio de humanidad de las penas - Respeto a la dignidad de la persona	115
5. Principio de reinserción social de la ejecución de la pena privativa de la libertad	117
6. Principio de culpabilidad y sus dimensiones: principio de proporcionalidad de la pena y de razonabilidad comparativa	120
7. Principio de igualdad	122
III. El artículo 14, 2ª parte, del Código Penal: la exclusión de la libertad condicional para los autores de "delitos aberrantes"	124
1. Instituto de la libertad condicional. Requisitos de procedencia	124
2. El requisito negativo del artículo 14, 2ª parte, del Código Penal	127
IV. Inconstitucionalidad del artículo 14, 2ª parte, del Código Penal (ley N° 25.892)	131
V. A modo de conclusión	135
Bibliografía	136

**EL MODELO DE EXCLUSIÓN DEL DERECHO PENAL DEL ENEMIGO
EN EL RÉGIMEN DE LIBERTAD CONDICIONAL**

Por María Marta SCHIANNI

I. Introducción	139
II. Tendencia hacia el expansionismo penal. Breve reseña del "derecho penal del enemigo"	140
III. Algunas reflexiones críticas de la propuesta de Günther JAKOBS	144
IV. La sanción de la ley N° 25.892. Antecedentes	147
V. Influencia del derecho penal del enemigo en la reforma penitenciaria	150
1. Vulneración al principio de progresividad del régimen penitenciario	150
2. La frustración del ideal resocializador	151
3. Perpetuidad de las penas vs. principio de humanidad y culpabilidad	153
4. Delitos aberrantes: afectación de los principios de igualdad y derecho penal de acto	156
VI. Conclusión	158
Bibliografía	160

EL RÉGIMEN DISCIPLINARIO PENITENCIARIO

Por Gustavo A. AROCENA

I. Relevancia de la cuestión disciplinaria en la forma y condiciones en que se ejecuta la pena privativa de la libertad	163
II. Naturaleza de las normas jurídicas que regulan el poder disciplinario de la administración penitenciaria	167
III. Las respectivas competencias de la administración penitenciaria y el juez de ejecución, en materia de sanciones disciplinarias	172
IV. Principios rectores del régimen sancionatorio penitenciario previsto por la ley nacional N° 24.660	174
Bibliografía	188

**LA TENENCIA DE ESTUPEFACIENTES POR EL INTERNO PENITENCIARIO
A LA LUZ DEL CASO "ARRIOLA"**

Por Hedelsio Luis Román VILLARROEL

I. Introducción	191
II. Principios constitucionales y convencionales	192
1. Principio de reserva penal	192
2. Principio de lesividad	194
3. Principio de mínima suficiencia	195
4. Igualdad de trato ante los tribunales	196
5. Principio <i>pro homine</i>	197
III. La sanción frente al tratamiento	197
IV. Los bienes jurídicos "salud pública" y "ordenada convivencia"	200
V. Extensión del derecho a la intimidad en el establecimiento penitenciario	203
VI. Medidas preventivas	205
VII. Conclusión	206
Bibliografía	207

**LA POTESTAD DISCIPLINARIA DE LA AUTORIDAD PENITENCIARIA Y LA
VIGENCIA DEL PRINCIPIO NON BIS IN IDEM EN EL ÁMBITO DE
EJECUCIÓN PENAL**

Por Clarisa Esther CASTELLANOS

I. Introducción	209
II. Naturaleza y fundamento de la potestad sancionadora de la administración	211
III. Los fines de la sanción disciplinaria	215
IV. Los principios aplicables al derecho penitenciario disciplinario El principio constitucional del <i>non bis in idem</i>	218
V. Conclusión	226
Bibliografía	229

**EL RECURSO DE LOS INTERNOS CONTRA LAS SANCIONES
DISCIPLINARIAS PENITENCIARIAS**

Por Gustavo A. AROCENA

I. Aproximación general	231
II. El ejercicio del poder de recurrir como “disparador” de la operatividad del principio de control jurisdiccional permanente	232
III. Caracterización del recurso regulado por el artículo 96 de la ley nacional N° 24.660	232
IV. Término para la resolución del recurso	242
Bibliografía	248

**LA REMUNERACIÓN DEL TRABAJO DE LOS RECLUSOS EN LA CÁRCEL:
EL PISO DEL SALARIO MÍNIMO VITAL Y MÓVIL Y SU VINCULACIÓN
JURÍDICA CON EL PRINCIPIO DE REINSERCIÓN SOCIAL**

Por Natalia C. PACHECO

I. Consideraciones preliminares	249
II. El trabajo penitenciario y el desarrollado en la vida libre	255
III. La garantía constitucional laboral del Salario Mínimo Vital y Móvil	260
IV. El principio de reinserción social como objetivo de la ejecución de la pena privativa de la libertad y su vinculación jurídica con el instituto del trabajo y el salario	261
V. Conclusión	267
Bibliografía	270

**DERECHO A LA LIBRE DETERMINACIÓN Y ALIMENTACIÓN FORZADA DE
PERSONAS**

Por Mariana DELCANTARE

I. Introducción	273
II. La intervención estatal: legitimación y límites	277

1. Teorías del fundamento de la Pena	277
2. Estado Social y Democrático de Derecho como parámetro interpretativo	282
3. Principios del tratamiento penitenciario. La resocialización como objetivo del tratamiento	284
4. Los principios de “reserva” y “dignidad del hombre”, según la doctrina de la Corte Suprema de Justicia de la Nación, en autos “Arriola”	287
4.1. Principio de reserva	288
4.2. Principio de dignidad del hombre	290
5. Jerarquización de principios de rango constitucional - primacía de los derechos personales sobre el poder público	293
III. Conclusión	295
1. La responsabilidad del Estado por el deber de cuidado y protección de aquellos a los que priva de libertad en el ejercicio de su potestad represiva	297
2. El derecho al ayuno voluntario como vía de ejercicio del derecho de peticionar ante las autoridades y la alimentación forzada	298
Bibliografía	301