

Daniel R. Pastor

# Tendencias

## Hacia una aplicación más imparcial del derecho penal

Culpabilidad y neurociencias. Derecho penal  
de los derechos humanos. Imprescriptibilidad penal.  
Prontitud de la pena. Delitos de tenencia. Derecho  
penal del enemigo. Derechos de la víctima.  
Facultades del querellante. Motivación de la sentencia.  
Principio «ne bis in idem». Prisión preventiva.  
Descalificación procesal del Estado

Presentación y coordinación general al cuidado de **Natalia L. Córdoba**



**hammurabi**

JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR

## • Índice general

<b>Presentación</b> .....	7
---------------------------	---

### — 1 —

***La ideología penal de ciertos pronunciamientos  
de los órganos del Sistema Interamericano  
de Derechos Humanos: ¿Garantías para el imputado,  
para la víctima o para el aparato represivo del Estado?***

§ 1. Introducción .....	13
§ 2. Los derechos humanos como límites al poder (también penal) .....	24
§ 3. La aparición de los derechos humanos de la víctima .....	28
§ 4. Los derechos de la víctima como ampliaciones del aparato represivo del Estado .....	38

### — 2 —

***Los fundamentos apócrifos de una imprescriptibilidad selectiva***

§ 1. Jorge de la Rúa y la prescripción penal .....	47
§ 2. Dos casos .....	49
§ 3. Dos soluciones .....	50
§ 4. Dos fundamentos apócrifos .....	55
§ 5. Dos respuestas preferibles .....	65

### — 3 —

***Prontitud de la pena  
(Comentario al Capítulo 19 de «De los delitos y de las penas»  
de Cesare Beccaria)***

.....	73
-------	----

## — 4 —

**Los problemas procesales de los delitos de tenencia**

§ 1.	Un tema de Struensee .....	89
§ 2.	La antigua relación entre prueba y tipo penal .....	90
§ 3.	Una preferible reducción de esta categoría desconfiable .....	97
§ 4.	La solución político-criminal .....	102
§ 5.	Conclusiones .....	106

## — 5 —

**El deber judicial de motivar las condenaciones**

109

## — 6 —

**Una ponencia garantista acerca de la acusación particular en los delitos de acción pública**

119

## — 7 —

**¿Nuevas tareas para el principio «ne bis in idem»?**

139

## — 8 —

**El derecho penal del enemigo en el espejo del poder punitivo internacional**

§ 1.	El derecho penal del enemigo en Jakobs .....	165
§ 2.	El derecho penal del enemigo en la evolución histórica .....	171
§ 3.	El derecho penal del enemigo y el poder punitivo internacional .....	178
§ 4.	Para una crítica de «todo» derecho penal del enemigo .....	189
§ 5.	¿Qué es lo que queda del derecho penal del enemigo? .....	205
§ 6.	¿Quién le teme a Günther Jakobs? .....	207
§ 7.	¿Tiene futuro el poder penal internacional (del enemigo)? .....	212

## — 9 —

**La discusión actual en torno de la culpabilidad**

§ 1.	Introducción .....	219
§ 2.	La evolución de la culpabilidad .....	221
§ 3.	La visión de la neurobiología .....	228
§ 4.	Las repercusiones en el derecho penal .....	230
§ 5.	Conclusiones .....	238

## — 10 —

**Las funciones de la prisión preventiva**

§ 1.	Introducción .....	245
§ 2.	El dilema del proceso y el dilema de la prisión preventiva .....	248
	a) El dilema del proceso (eficiencia vs. garantías) como falso dilema .....	248
	b) El dilema de la prisión preventiva como problema central del derecho procesal penal .....	250
	1. La cuestión .....	250
	2. Las posiciones extremas .....	253
	3. Las posiciones compatibilistas .....	255
	i. Idea rectora .....	255
	ii. La posición de Ferrajoli .....	255
	iii. La posición de Hassemer .....	259
	iv. La posición de Maier .....	261
	v. La posición de Llobet Rodríguez .....	262
	4. La fórmula de la implicancia de Carnelutti .....	263
	5. Resultado .....	265
§ 3.	La excepcionalidad funcional de la prisión preventiva .....	269
	a) Patrón de análisis de los requisitos de la prisión preventiva .....	269
	b) Unicas funciones permitidas: peligrosismo procesal .....	271
	c) Mérito sustantivo .....	277
	d) Derecho de resistencia .....	278
	e) Subsidiariedad .....	280
	f) Mecanismos de cancelación .....	282
	1. Revocación .....	282
	2. Agotamiento .....	284
	3. Caducidad .....	285
	g) Fiscalización periódica .....	288
	1. Impugnabilidad .....	288
	2. Revisión de oficio .....	290
§ 4.	Amenazas actuales para la excepcionalidad funcional de la prisión preventiva. Respuestas a tales amenazas .....	291
	a) La desviación material de la prisión preventiva .....	291
	b) «Tempus omnia revelat» .....	297
	1. Una clave de bóveda para la prisión preventiva .....	297
	2. La sentencia «Cevizovic» del Tribunal Europeo de Derechos Humanos .....	299
	3. La sentencia del BVerfG, 2 BvR 1315/05 del 23/9/05 .....	302
	4. El paso que falta dar: el plazo de la prisión preventiva como plazo del proceso .....	306
	1. Puntos de partida .....	306
	ii. Naturaleza de los plazos de la prisión preventiva .....	307
	iii. Los plazos formales y materiales de la prisión preventiva .....	308
	iv. Consecuencias .....	313
§ 5.	Conclusiones .....	315

## - 11 -

***El principio de la descalificación procesal  
del Estado en el derecho procesal penal***

----- 317

## - 12 -

***El Estatuto de Roma de 1998 y los valores penales  
de la comunidad internacional***

----- 345

## - 13 -

***La deriva neopunitivista de activistas y organismos  
como causa del desprestigio actual  
de los derechos humanos***

§ 1.	El neopunitivismo -----	363
§ 2.	La metamorfosis de la filosofía penal de los derechos humanos: de muro de contención frente a la pena, a vanguardia del castigo penal absoluto -----	371
	a) Unos orígenes bien orientados -----	371
	b) El neopunitivismo actual de organismos y activistas -----	376
	1. Descripción sucinta del fenómeno -----	376
	2. Primer ejemplo: el caso de la masacre de «Barrios Altos» -----	376
	3. Segundo ejemplo: el caso del infortunio del joven Bulacio -----	379
	4. Tercer ejemplo: la Corte que no está sola y espera -----	381
	5. Cuarto ejemplo: la desfiguración total de la función de los derechos humanos en los casos «AMIA» y «Cabezas» -----	384
	c) Corolario -----	386
§ 3.	Observaciones críticas acerca de la desorientación neopunitivista: el supuesto derecho constitucional al castigo, la víctima como excusa y la fobia al derecho no penal -----	387
	a) Un inverosímil derecho constitucional al castigo -----	387
	b) En nombre de la víctima -----	392
	c) El temor del iushumanista frente a lo no penal -----	395
§ 4.	El desprestigio del «derecho penal de los derechos humanos» -----	399
§ 5.	Conclusiones y perspectivas: el futuro de la función «penal» de los derechos humanos -----	406