

FERNANDO M. MACHADO PELLONI

Doctor en Derecho Penal, Universidad del Salvador (Argentina)
y posdoctorando Pontificia Universidad Católica de Rio Grande do Sul (Brasil)

LIBERTAD Y DELITO
¿Desobediencia en democracia?

Palestra Editores
Lima — 2016

Índice general /

§ PRÓLOGO	11
§ ESTUDIO PRELIMINAR.....	15
§ INTRODUCCIÓN	25
1. El derecho como valor. Conciencia, expresión y disenso en derecho penal.....	25
2. Justificación sobre la elección del tema y, a su vez, plan de trabajo.....	31
3. Las proposiciones centrales de la tesis.....	47
4. <i>Corsi e ricorsi</i> de la tesis.....	49
§ PRIMERA PARTE	
I.1. La regla de libertad personal y tolerancia en un sistema de derecho penal liberal.....	55
I.1.1. No hay ninguna obligación <i>prima facie</i> de obedecer la ley.....	55
I.1.2. La tolerancia de la libertad personal por el derecho penal	63
I.1.3. Antítesis por la obligación <i>prima facie</i> de obedecer la ley e intolerancia.....	73

§ CONTINUACIÓN

1.2. El derecho penal de un Estado constitucional y democrático	85
1.2.1. Derecho penal liberal vs. derecho penal totalitario	85
1.2.2. Las guías de control y su contribución para un derecho penal liberal: Parte I	94
1.2.3. El derecho penal liberal no admite una obligación <i>prima facie</i> de obediencia.....	105

§ CONTINUACIÓN

1.3. Las esquinas garantizadoras del derecho penal liberal en un Estado constitucional y democrático	115
1.3.1. La libertad de la conciencia como escudo a la sinrazón del Poder. A su vez, sobre su límite en los Derechos Fundamentales.....	115
1.3.2. Hermenéutica de la regla.....	130

§ SEGUNDA PARTE

II.1. Autoridad pública: excepción a la regla de libertad y, a su vez, obligación	147
II.1.1. La definición —como regla— de la excepción a la regla	147
II.1.2. Las guías de control y su contribución para un derecho penal liberal: Parte II.....	155
II.1.3. El verdadero escenario: regla de libertad, su excepción en la autoridad y no al revés	172

§ CONTINUACIÓN

II.2. Primer jaque a la excepción y, a su vez, a la regla de libertad	177
II.2.1. Teoría vs. praxis de la Constitución democrática	177

II.2.2. En la búsqueda de Kelsen, encontrar a Schmitt	180
II.2.3. En la búsqueda de Locke, encontrar a Hobbes.....	194
II.2.4. Superar a Schmitt y a Hobbes	201

§ CONTINUACIÓN

II.3. Segundo jaque a la excepción y, a su vez, a la regla de libertad	207
II.3.1. Hipótesis y subhipótesis constitucionales como distinciones analíticas	207
II.3.2. Relaciones peligrosas para la excepción desde la regla de libertad	210
II.3.3. Clasificación de las evasiones a la regla de excepción de la regla de libertad	216
II.3.4. Análisis de causalidad: la violación de la regla de excepción y la respuesta de la regla de libertad	220
II.3.5. La regla de libertad en la resistencia: exclusión de un derecho absoluto.....	227

§ PARTE TERCERA

III. Historia del pensamiento y de la legislación sobre la regla de la libertad y la excepción.....	237
III.1. La edad antigua	237
III.2. La edad media	245
III.3. De la edad moderna a hoy	255
III.4. El pensamiento presente entre nosotros	263
III.5. Sobre la desobediencia civil <i>strictu sensu</i>	278
III.6. La desobediencia especialmente en Arendt y Serra.....	291

§ PARTE CUARTA

IV.1. La regla de la libertad en desobedecer: enfoque metateórico	301
IV.1.1. Acerca de su conveniencia.....	301
IV.1.2. Defensa política de la desobediencia en cuanto tal.....	310
IV.1.3. Desobediencia y control de constitucionalidad	326

§ CONTINUACIÓN

IV.2. La regla de la libertad en desobedecer: enfoque teórico general	337
IV.2.1. Derecho o delito vs. derecho como regla y delito como excepción	337
IV.2.2. La cuestión macro en la microvaloración del derecho en los segmentos del delito.....	349
IV.2.3. El ejercicio de un derecho a desobedecer	361

§ CONTINUACIÓN

IV.3. La regla de la libertad en desobedecer: enfoque teórico especial.....	373
IV.3.1. Aclaración introductoria a clases de desobediencia. Relación con el margen de apreciación	373
IV.3.2. La desobediencia en la objeción de conciencia.....	378
IV.3.3. La objeción de conciencia según el <i>Common Law</i> . Asociación con el Derecho continental.....	385
IV.3.4. La desobediencia en la autoría por convicción.....	390
IV.3.5. La desobediencia en la desobediencia civil	403

§ CONCLUSIONES	411
§ BIBLIOGRAFÍA.....	427
§ TABLA DE JURISPRUDENCIA	446