

ARMANDO RAFAEL AQUINO BRITOS

Profesor de Teoría y derechos constitucionales,
Derecho procesal constitucional y Derecho político
Facultad de Derecho - UNNE (Argentina)

El atentado contra el
ORDEN CONSTITUCIONAL
y el
SISTEMA DEMOCRÁTICO

*Mandatos constitucionales y diseño penal
Nacimiento de nuevas garantías constitucionales*

Prólogo

PABLO LUIS MANILI

Catedrático de Derecho constitucional
Universidad de Buenos Aires

editorial
B de f
Montevideo - Buenos Aires

2020

Julio César Faira - Editor

ÍNDICE

ABREVIATURAS	XV
PRÓLOGO.....	XVII
INTRODUCCIÓN.....	1

Capítulo I ORÍGENES Y NATURALEZA DEL PROBLEMA

1. El proceso histórico	7
1.1. Entre la legalidad y la legitimidad	11
1.2. La legalidad y la legitimidad democrática	18
2. El Juicio a las Juntas	21
3. La legislación a futuro	24
4. Reforma constitucional y consolidación de la democracia.....	28
5. Los delitos constitucionales	28
5.1. Bien jurídico constitucional y bien jurídico-penal.....	32

Capítulo II LA LEY 20.377 DE PROTECCIÓN DEL ORDEN CONSTITUCIONAL Y DE LA VIDA DEMOCRÁTICA

1. Los antecedentes de la norma.....	37
1.1. La derogación de las normas de facto.....	37
1.2. La modificación al Código Penal	39
2. El delito de rebelión o alzamiento en armas	43
3. Agravantes	49
3.1. Agravante por la calidad del autor.....	50
4. El delito de amenaza de rebelión.....	51

5. El delito de concesión de poderes tiránicos	54
6. La omisión legislativa como mutación constitucional.....	61
7. El delito de continuidad en la función pública.....	62
7.1. El agravante	65
7.2. La prescripción.....	66
8. Conclusiones con visión constitucional	67

Capítulo III

EL DELITO CONSTITUCIONAL DE ATENTADO CONTRA EL ORDEN CONSTITUCIONAL Y EL SISTEMA DEMOCRÁTICO EN LA CONSTITUCIÓN

1. La consolidación del proceso.....	69
2. El debate en la Convención	71
3. El derecho comparado	79
4. La estructura normativa del art. 36 de la C.N.	85
5. La traición a la Patria y la traición a la Nación desde el punto de vista constitucional.....	90
6. La tipología constitucional.....	93
7. Los bienes jurídicos constitucionales tutelados.....	98
8. La norma de habilitación constitucional y diseño específico	100
8.1. La importancia	102

Capítulo IV

LA PROHIBICIÓN DEL INDULTO Y LA CONMUTACIÓN DE PENAS

1. La limitación constitucional	107
2. El indulto	108
2.1. Características y diferencias	109
2.2. La jurisprudencia.....	110
3. La conmutación de penas	114
4. La amnistía	117
4.1. La utilización de la amnistía.....	118
5. La aplicación de los institutos a los delitos constitucionales	121
6. Conclusiones	126

Capítulo V

EL DERECHO DE RESISTENCIA A LA OPRESIÓN

1. Introducción.....	133
1.1. Es un derecho para defender a la Constitución y las autoridades creadas	134
2. Origen del concepto	139
3. Reconocimiento en el derecho positivo como norma jerárquica superior	143
3.1. Reconocimiento constitucional.....	147
4. La desobediencia civil.....	150
5. La solución dentro del ordenamiento jurídico.....	154
6. La eximente de punibilidad.....	156
7. La omisión inconstitucional.....	159

Capítulo VI

EL ENRIQUECIMIENTO ILÍCITO DOLOSO COMO
ATENTADO CONTRA EL SISTEMA DEMOCRÁTICO
Y EL ORDEN CONSTITUCIONAL

1. El enriquecimiento del funcionario público como delito constitucional	163
2. La corrupción	166
2.1. El ámbito de comisión de los delitos constitucionales: la función pública.....	170
3. Necesidad del poder punitivo	172
4. Evolución del injusto típico desde la dogmática.....	176
4.1. ¿Bienes jurídicos tutelados o norma?.....	181
5. Del mandato constitucional al injusto típico	185
6. Las distintas categorías de conductas punibles.....	189

Capítulo VII

ENRIQUECIMIENTO ILÍCITO Y
CAMBIO DE PARADIGMAS

1. El cambio de paradigma constitucional	193
2. El principio de confianza	197
3. Bien jurídico diferente	199
4. La situación en el marco del derecho penal.....	202
4.1. El derecho penal del enemigo.....	206
5. Los necesarios equilibrios.....	206

Capítulo VIII

EL DELITO DE ENRIQUECIMIENTO ILÍCITO
DOLOSO DEL FUNCIONARIO EN LA LEY PENAL

1. Las dificultades	211
2. Los prolegómenos del art. 268(2).....	214
3. Las críticas.....	218
3.1. La afectación al principio de legalidad.....	218
3.2. La indeterminación del tipo delictivo.....	222
3.3. La cuestión de la inconstitucionalidad por la desproporción de la pena.....	224
4. La posición de Ricardo Núñez	225
5. La constitucionalidad avalada por la CSJN.....	227
6. La reforma introducida por la ley 25.188.....	231

Capítulo IX

LA NUEVA PERSPECTIVA DEL DELITO
DE ENRIQUECIMIENTO ILÍCITO

1. Un nuevo escenario	237
2. La estructura actual del tipo delictivo.....	239
3. El análisis dogmático del injusto.....	243
4. La necesidad de la ubicación sistémica del injusto ...	251
5. Las proyectadas reformas del Código	257
6. Nuestro criterio	262

Capítulo X

DERECHO PENAL DEL ENEMIGO Y
DERECHO PENAL DEL TRAIADOR A LA PATRIA

1. La desmitificación del concepto y aplicación a la especie	271
2. El ciudadano y el enemigo	273
3. El Estado de Derecho óptimo	277
4. El Derecho penal del enemigo como respuesta	280
5. Derecho penal del traidor a la Patria.....	286

Capítulo XI

LA POLÍTICA CRIMINAL DEL DELITO
DE TRAICIÓN A LA PATRIA

1. La política criminal	289
2. La actualidad	295
3. La especialidad del injusto típico y la pena especial	298
4. Traición a la Patria. Decomiso y extinción de dominio	303
5. Conclusiones	314
BIBLIOGRAFÍA CITADA Y CONSULTADA	319