

Índice

Prólogo	13
Proemio.....	17
Introducción.....	15

CAPÍTULO PRIMERO

SOBRE LA DIFICULTAD DE LEGITIMACIÓN DEL CONTROL JUDICIAL DE CONSTITUCIONALIDAD DE LAS LEYES

1. Introducción.....	23
2. La justificación de un control de constitucionalidad de las leyes	26
2.1. El carácter superior de la constitución en el ordenamiento jurídico	26
2.1.1. El modelo norteamericano de control de constitucionalidad de las leyes.....	27
2.1.2. Democracia y constitución en la Francia revolucionaria.....	30
2.1.3. Control de constitucionalidad y democracia en Kelsen...	32
2.2. La defensa de los derechos fundamentales	37
2.2.1. La rigidez constitucional	39
2.2.2. Los derechos fundamentales como límites a la democracia mayoritaria	41
2.2.3. La necesidad del control jurisdiccional de constitucionalidad de las leyes como subordinación de la política a la justicia.....	45
2.3. La salvaguardia de la democracia	47
2.3.1. La jurisdicción constitucional como <i>árbitro</i> del proceso democrático	48
2.3.2. La jurisdicción constitucional como garante de la participación política.....	52
3. Objeciones al control judicial de constitucionalidad de las leyes	56
3.1. El carácter elitista de la jurisdicción constitucional	57
3.2. La regla de la mayoría y los derechos	63
4. Balance.....	66

CAPÍTULO SEGUNDO

EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD DE LEYES PENALES EN COLOMBIA

1. Una descripción del paisaje constitucional y político criminal colombiano	75
--	----

1.1. La excepción como regla constitucional.....	76
1.2. El código penal de la constitución.....	83
2. La corte constitucional colombiana	96
2.1. Marco normativo	97
2.2. Composición	99
2.3. Funciones	101
2.4. El control abstracto de inconstitucionalidad	102
3. Balance jurisprudencial.....	106
3.1. La libertad de configuración legislativa en materia de política criminal	107
3.2. El principio de proporcionalidad en el control de constitucionalidad de leyes penales.....	113
3.2.1. La estructura del principio de proporcionalidad en la jurisprudencia sobre control de constitucionalidad de leyes penales	120
a. Subprincipio de idoneidad	120
b. Subprincipio de necesidad.....	124
c. Proporcionalidad en sentido estricto.....	129
3.3. El control de constitucionalidad del procedimiento legislativo... ..	131
3.3.1. Aspectos generales.....	131
3.3.2. La cuestión de la ley estatutaria.....	138
4. La corte constitucional colombiana frente a la política criminal. Entre dos aguas.....	146

CAPÍTULO TERCERO

EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD DE LEYES PENALES EN ESPAÑA

1. Panorama constitucional y político-criminal.....	153
1.1. La transición democrática y la constitución de 1978	154
1.1.1. Condiciones de la transición y contexto constituyente 1975-1978	154
1.1.2. La constitución de 1978	157
1.1.3. El derecho penal en el nuevo régimen constitucional	158
1.2. El código penal de 1995 y sus reformas	162
2. El tribunal constitucional español.....	176
2.1. Marco normativo	176
2.2. Composición	178
2.3. Funciones	179
2.4. El control de constitucionalidad de las leyes	180
2.4.1. La cuestión de inconstitucionalidad.....	181
2.4.2. El recurso de inconstitucionalidad.....	184
a. Sujetos legitimados	184

b. Limitación temporal para la interposición de recursos	188
3. Balance Jurisprudencial	190
3.1. El principio de proporcionalidad en el control de constitucionalidad de leyes penales.....	190
3.1.1. La estructura del principio de proporcionalidad en la jurisprudencia constitucional española sobre control de constitucionalidad de leyes penales.....	193
a. Subprincipio de idoneidad	193
b. Subprincipio de necesidad.....	195
c. Proporcionalidad en sentido estricto.....	198
3.1.2. Excurso: La STC 60/2010 ¿Hacia un cambio de precedente en la intensidad de la aplicación del principio de proporcionalidad?	205
3.2. El control de constitucionalidad del procedimiento legislativo... ..	211
3.2.1. Aspectos generales.....	211
3.2.2. La reserva de ley orgánica en materia penal	220
4. El tribunal constitucional español frente al legislador penal: ¿deferente u obsecuente?	224

CAPÍTULO CUARTO

LA NECESIDAD DE UN MODELO DE RACIONALIDAD LEGISLATIVA PENAL OPERATIVO EN LA INSTANCIA DE CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD

1. Introducción.....	229
2. Concepto y objeto de la política criminal.....	231
2.1. La política criminal como respuesta jurídica del estado	231
2.2. La política criminal como respuesta del cuerpo social.....	235
2.3. Toma de postura: la política criminal en el estado social y democrático de derecho.....	236
a. El estado de derecho	239
b. El estado social	240
c. El estado democrático.....	245
3. Diagnóstico: Irracionalidades de la política criminal contemporánea	246
3.1. Incoherencias en la comprensión del fenómeno criminal y la reacción institucional frente a éste: la deriva populista	249
3.1.1. El papel de los medios de comunicación, los actores políticos y la opinión pública en la activación de la respuesta penal: la creación del pánico moral	250
3.1.2. El resurgimiento de la víctima	255
3.1.3. Perpetuación de la marginalidad. La política criminal de la exclusión	261

a. La alienación legal.....	262
b. El derecho penal de enemigo.....	266
3.2. Balance.....	270
4. Evaluación: Prestaciones del principio de proporcionalidad como parámetro de racionalidad de las leyes penales.....	274
4.1. Ausencia de respaldo normativo constitucional.....	274
4.2. ¿Qué es lo que se pondera?.....	276
4.3. Exigua aptitud para resistir el embate irracionalista en la política criminal.....	282
5. ¿Otro modelo?.....	285
5.1. Los niveles de un modelo de racionalidad legislativa penal.....	287
5.1.1. Racionalidad ética.....	287
5.1.2. Racionalidad teleológica.....	289
5.1.3. Racionalidad pragmática.....	291
5.1.4. Racionalidad jurídico-formal.....	292
5.1.5. Racionalidad lingüística.....	293
5.1.6. La eficiencia como dimensión transversal.....	294
5.2. Aproximación a su operatividad en el control de constitucionalidad de leyes penales.....	295
5.2.1. Los tribunales constitucionales como foros para el aseguramiento del pluralismo, la deliberación pública y la inclusión social.....	297
a. Aseguramiento de la racionalidad teleológica: pluralismo y deliberación.....	297
b. Aseguramiento de la racionalidad pragmática: conocimiento técnico.....	301
5.3. Consideraciones finales.....	307
Bibliografía.....	311