

EUGENIO RAÚL ZAFFARONI

Profesor Titular de la Universidad Nacional
de Buenos Aires
Secretario General Adjunto de la
Association Internationale de Droit Pénal

TRATADO DE DERECHO PENAL

PARTE GENERAL

I



EDIAR

SOCIEDAD ANÓNIMA EDITORA
COMERCIAL, INDUSTRIAL Y FINANCIERA

ÍNDICE

PREFACIO	9
PLAN DE EXPOSICIÓN	13
ABREVIATURAS MÁS USADAS	15

PRIMERA PARTE

TEORÍA DE LA CIENCIA DEL DERECHO PENAL

TÍTULO PRIMERO

DELIMITACIÓN DEL OBJETO DE LA CIENCIA DEL DERECHO PENAL

1. Plan de exposición	13
-----------------------------	----

CAPÍTULO I

EL HORIZONTE DE PROYECCIÓN O DE TRASCENDENCIA DE LA CIENCIA JURÍDICO-PENAL

I - EL DERECHO PENAL

2. La legislación penal y la ciencia del derecho penal	23
3. La denominación	26

4. El horizonte de proyección o de trascendencia de la ciencia del derecho penal	27
5. El derecho penal y la filosofía	30
6. El carácter público del derecho penal y el límite de ingerencia del Estado	32
7. El límite constitucional de ingerencia del Estado en relación con la función constitucional de la pena.	39

II - FUNCIÓN DEL DERECHO PENAL

8. Planteamiento	43
9. ¿Seguridad jurídica o defensa social?	44
10. ¿Tutela de bienes jurídicos o de valores éticos?	48

III - EL COMETIDO ASEGURADOR DEL DERECHO PENAL EN EL MARCO DEL ORDEN JURIDICO

11. El derecho penal y su carácter diferenciador	54
12. El carácter sancionador del derecho penal y su autonomía	58

IV - LA COERCIÓN PENAL COMO MEDIO DE PROVEER A LA SEGURIDAD JURIDICA

13. El concepto previo de coerción penal	61
14. La pena en la estructura de la ley penal: su objeto y su medio	64
15. La resocialización como medio preventivo especial	73
16. El concepto doctrinario de pena	77
17. Las llamadas "teorías de la pena"	82
18. Crítica del concepto contemporáneo de "retribución" ...	88

V - LAS "MEDIDAS"

19. Las medidas en nuestro código penal	91
20. Las penas sin delito (o sea, las llamadas "medidas pre-delictuales")	99
21. Las medidas administrativas para incapaces psíquicos de delito (las llamadas usualmente "medidas de seguridad para inimputables")	102
22. La agravación indeterminada de las penas (las llamadas "medidas de seguridad post-delictuales")	103
23. Conclusiones	121

CAPÍTULO II

LAS FUENTES DEL DERECHO PENAL

I - LAS FUENTES DEL DERECHO PENAL EN SENTIDO ESTRICTO

- | | |
|--|-----|
| 24. Precisión de algunos conceptos | 123 |
| 25. Fuentes de producción y de conocimiento del derecho penal: el principio de legalidad penal | 131 |
| 26. El destinatario de la norma penal | 147 |

II - EL DERECHO PENAL COMO MATERIALIZACIÓN DE LA POLÍTICA PENAL

- | | |
|---|-----|
| 27. Concepto de política penal | 149 |
| 28. Política penal y legislación penal | 153 |
| 29. La política penal y la dogmática penal | 156 |
| 30. La función crítica de la política penal | 158 |
| 31. Política penal, derecho penal y filosofía | 159 |

III - LAS FUENTES DE INFORMACIÓN SOBRE LA CIENCIA DEL DERECHO PENAL

- | | |
|---|-----|
| 32. Las fuentes de información de la ciencia del derecho penal en la Argentina | 160 |
| 33. Panorama general sobre las principales fuentes de información de la ciencia del derecho penal en el extranjero .. | 164 |

CAPÍTULO III

EL DERECHO PENAL Y OTRAS DISCIPLINAS:
LÍMITES Y RELACIONES

I - EL DERECHO PENAL Y OTRAS DISCIPLINAS JURÍDICAS

- | | |
|--|-----|
| 34. Derecho penal y derecho constitucional | 183 |
| 35. El esquema general de las disciplinas jurídico-penales ... | 191 |
| 36. Derecho penal y derecho procesal penal | 192 |
| 37. Derecho penal y derecho de ejecución penal | 200 |

38. Derecho penal y derecho penal militar	209
39. Derecho penal y derecho del menor	220
40. El derecho penal y el derecho administrativo	234
41. El derecho penal y el derecho internacional	250

II - RELACIONES Y DELIMITACIONES DEL DERECHO PENAL
RESPECTO DE DISCIPLINAS NO JURÍDICAS

42. Las ciencias de la conducta	264
43. Las "ciencias penales"	274

CAPÍTULO IV

EL MÉTODO DE LA CIENCIA JURÍDICO-PENAL

I - EL MÉTODO DE LA CIENCIA JURÍDICA Y DEL DERECHO PENAL

44. La dogmática jurídica	277
45. Exposición de nuestro punto de vista	278
46. Dogmática y positivismo (origen positivista del método) ..	286
47. Dogmática y jurisprudencia de conceptos	288
48. Función de la dogmática	288

II - DOGMÁTICA, REALISMO SOCIAL Y LEGE FERENDA

49. Dogmática y realismo social	290
50. Dogmática y LEGE FERENDA	292
51. Dogmática e ideología	293
52. Las objeciones a la cientificidad del método dogmático ..	294
53. El método comparativo en derecho penal	296
54. Importancia de los antecedentes legislativos en la construc- ción dogmática	300

III - PRINCIPIOS A LOS QUE DEBE AJUSTARSE TODA INTENTATIVA
DE COMPRENSIÓN DE LA LEY PENAL

55. Planteamiento general	300
56. Proscripción de la analogía	302
57. La comprensión restrictiva (el <i>in dubio pro reo</i>)	310
58. El principio de intrascendencia de la pena	315

CAPÍTULO V

LOS SUCESIVOS HORIZONTES DE PROYECCIÓN DE
LA CIENCIA DEL DERECHO PENAL (LA HISTORIA
DE LA LEGISLACIÓN PENAL)

I - PANORAMA GENERAL

59. Panorama general 317

II - EL DERECHO PENAL ANTIGUO

60. La legislación penal de las culturas lejanas 319
61. El derecho penal greco-romano como punto de laicización
de la legislación penal 332
62. El derecho penal romano 336

III - EL DERECHO PENAL MEDIO Y MODERNO

63. Los germanos 341
64. El derecho penal canónico 344
65. El derecho penal árabe 347
66. Los prácticos y los glosadores 348
67. La Carolina 349

IV - LA LEGISLACIÓN PENAL EN ESPAÑA

68. La legislación penal en España 350

V - EL MOVIMIENTO REFORMADOR DEL SIGLO XVIII

69. El movimiento reformador del siglo XVIII 357

VI - LOS PRINCIPALES TEXTOS DEL SIGLO XIX

70. El código Napoleón 366
71. El código bávaro de 1813 369
72. El proyecto de código para Louisiana 371
73. El código criminal del Imperio del Brasil 373

74. El código italiano de 1889 376
 75. Otros códigos del siglo XIX 378

VII - LOS CÓDIGOS PENALES CONTEMPORÁNEOS

76. Los códigos penales contemporáneos 385

CAPÍTULO VI

LA CODIFICACIÓN PENAL ARGENTINA

I - LA PRE-CODIFICACIÓN

77. El derecho penal indiano 403
 78. El derecho penal patrio 405

II - LA LEGISLACIÓN PENAL DESDE LA CONSTITUCIÓN NACIONAL DE 1853 HASTA EL PRIMER CÓDIGO PENAL FEDERAL

79. El período 1853-1868 409
 80. El código Tejedor 410
 81. El proyecto Villegas, Ugarriza y García 416
 82. El código penal de 1886 417

III - CURSO POSTERIOR HASTA EL CÓDIGO PENAL DE 1921

83. Los proyectos de 1891 y de 1895 421
 84. El proceso legislativo hasta la reforma de 1903 424
 85. El proyecto de 1906 427
 86. La reforma iniciada en 1916: el código de 1921 429

IV - PROYECTOS DE REFORMAS AL CÓDIGO DE 1921

87. Los proyectos de estado peligroso 433
 88. El proyecto de 1937 436
 89. El proyecto de 1941 438
 90. El proyecto de 1951 440
 91. El proyecto de 1953 442
 92. El proyecto de 1960 444
 93. Los proyectos de parte general de 1973 y de 1974/75 446

V - LAS REFORMAS AL CÓDIGO PENAL DE 1921 Y LAS LEYES
PENALES ESPECIALES

94. Las reformas al código penal de 1921	450
95. Las leyes penales especiales	455

CAPÍTULO VII

LA LEY PENAL EN RELACIÓN AL TIEMPO Y A
PERSONAS QUE REALIZAN DETERMINADAS
FUNCIONES

I - LA LEY PENAL EN EL TIEMPO

96. El principio general	459
97. Retroactividad de la ley más benigna	462
98. El fundamento de la excepción y sus consecuencias	468
99. Casos dudosos	471
100. El tiempo de comisión del delito	475
101. Las leyes desincriminadoras anómalas (leyes de amnistía) .	481

II - EL DERECHO DE APLICACIÓN DE LA LEY PENAL RESPECTO DE
PERSONAS QUE DESEMPEÑAN DETERMINADAS FUNCIONES

102. Concepto	486
103. Indemnidad de las opiniones parlamentarias	488
104. Inmunidades impuestas por el derecho internacional	490