

INSTITUTO INTERAMERICANO DE DERECHOS HUMANOS

**SISTEMAS PENALES Y DERECHOS HUMANOS
EN
AMÉRICA LATINA**

(INFORME FINAL)

**DOCUMENTO FINAL DEL PROGRAMA DE INVESTIGACIÓN
DESARROLLADO POR EL INSTITUTO INTERAMERICANO
DE DERECHOS HUMANOS (1982-1986).
COORDINADOR PROFESOR DOCTOR
EUGENIO R. ZAFFARONI**



**EDICIONES *Depalma* BUENOS AIRES
1986**

STJ00115685

ISBN 950-14-0353-X



EDICIONES *Depalora* BUENOS AIRES

Talcahuano 494

*Hecho el depósito que establece la ley 11.723. Derechos reservados.
Impreso en la Argentina. Printed in Argentina.*

ÍNDICE

PRÓLOGO	IX
INTRODUCCIÓN	1

Capítulo I

LEGISLACIÓN PENAL

Sección A: Las leyes penales latinoamericanas y sus principales núcleos problemáticos con los Derechos Humanos	7
1. Criterio general	7
2. Declaraciones de garantías defectuosas o incompletas	8
3. Retroactividad de la ley penal más gravosa	10
4. Irretroactividad de la ley penal más benigna	11
5. Leyes penales “en blanco” como delegación de funciones legislativas	14
6. Tipificación con límites inciertos	15
7. Lesión a la legalidad en las omisiones	19
8. Presunciones de dolo	20
9. Afectaciones del <i>nullum crimen sine actio</i>	23
10. Delitos que no afectan bienes jurídicos, abuso de tipos de peligro abstracto y los llamados “delitos de desobediencia”	26
11. Censura penal de espectáculos y de manifestaciones artísticas e ideológicas	30
12. Posibles afectaciones de la libertad sexual y de la privacidad	32
13. <i>Versari in re illicita</i> y la responsabilidad “objetiva”	34
14. Legítima defensa de la propiedad	39
15. Manipulación de excesos y errores en la defensa y en el deber jurídico	40
16. Obediencia jerárquica aberrante	43
17. Arbitrariedad por vía del error <i>juris nocet</i>	44
18. Inimputabilidad y lesión de garantías	47
19. Imputabilidad disminuída con consecuencias lesivas de garantías	52
20. Desconocimiento de las culturas diferenciadas	55
21. Desconocimiento de la co-culpabilidad	58
22. El <i>crimen culpae</i> , la “culpa jurídica” y las penas de algunos delitos culposos	61

23. Desconocimiento de principios básicos en materia de tentativa y de participación	64
24. Problemática vinculada a la magnitud de las penas	67
25. Desigualdades en la concesión de beneficios y en algunas tipificaciones	70
26. Problemática de la individualización punitiva	72
27. Multa e igualdad	76
28. Inhabilitaciones accesorias a la privación de libertad como punición infamante	79
29. Confiscaciones lesivas de la personalidad	81
30. Regulación irracional de los casos de concurso	84
31. Reincidencia, multirreincidencia, habitualidad y profesionalidad como conceptos estigmatizantes	86
32. Dispositivos legales que toman incierto o arbitrario el límite de la privación de libertad punitiva	92
33. Insuficiente previsión de la reparación a inocentes	94
34. La insuficiente garantía de reparación a las víctimas	95
35. Ejercicio y extinción de las acciones y de la punibilidad	99
36. Manipulación de las amnistías y de los indultos	102
37. Tecnología y situaciones-límite	105
38. Criminalidad contra la democracia	112
Sección B: Las bases ideológicas de los códigos penales latinoamericanos y su compatibilidad con los Derechos Humanos	114
1. Panorama general	114
2. Códigos imperiales puros	114
3. Textos retributivos decimonónicos	116
4. Códigos peligrosistas	116
5. Códigos disciplinarios pre-neoidealistas	117
6. Códigos disciplinarios neoidealistas	117
7. La reciente vuelta a la culpabilidad	119

Capítulo II

LEGISLACIÓN PROCESAL

Sección A: Las leyes procesales latinoamericanas y sus principales núcleos problemáticos con los Derechos Humanos	121
1. Panorama general	121
2. La vigencia inmediata de la ley procesal	122
3. Violaciones al principio <i>non bis in idem</i>	125
4. La violación de la garantía del juez natural y los fueros especiales	126
5. Jurisprudencia obligatoria	129
6. Nombramiento de los jueces, integración de los tribunales y amenaza a la independencia judicial	131
7. Independencia del ministerio público	135
8. Las manifestaciones extrajudiciales y las declaraciones judiciales viciadas	138
9. Valor probatorio de evidencias obtenidas ilícitamente	140

ÍNDICE

XV

10. Libertad provisoria o excarcelación	142
11. Amparo de la libertad y hábeas corpus	150
12. Incomunicación de la persona privada de libertad	153
13. Algunas características particulares de los procedimientos	155
14. Criterios de valoración de pruebas	159
15. Motivación de la sentencia	161
16. El derecho de defensa, las formas procesales y las condenas en rebeldía	162
17. Derecho de defensa e intervención del querellante en los delitos de acción pública	165
Sección B: Las ideologías de los códigos procesales penales latinoamericanos y su compatibilidad con los Derechos Humanos	166
1. Las fuentes de la legislación y doctrina procesales	166
2. Las lecturas ideológicas de los códigos procesales	167
3. Las graves consecuencias de la falta de percepción del fenómeno	171

Capítulo III

LEGISLACIÓN CONTRAVENCIONAL,
DE PELIGROSIDAD Y DE POLICIA

Sección A: Legislación contravencional, de peligrosidad y de policía y sus principales núcleos problemáticos con los Derechos Humanos	175
1. Planteamiento general y panorama	175
2. La regulación legal de la "menor cuantía"	176
3. La autoridad de aplicación	178
4. El estado peligroso sin delito	180
5. Las principales características de las violaciones de Derechos Humanos en las legislaciones contravencionales y de peligrosidad	183
6. Las leyes de policía y los organismos policiales	188
7. Observaciones que sugiere la organización policial	192
Sección B: Las ideologías de las legislaciones contravencionales, de peligrosidad y de policía y los Derechos Humanos	195
1. La minimización jurídica	195
2. La peligrosidad y la "mala vida"	195
3. La raíz ideológica latinoamericana	196

Capítulo IV

LEGISLACIÓN PENITENCIARIA

1. Codificación del régimen de ejecución penal	199
2. Control judicial de la ejecución	202
3. Infraestructura penitenciaria	204
4. Diagnóstico criminológico: oportunidad y autoridad encargada de su realización	208

5. Ejecución.	210
A) Generalidades	210
B) Diferencias relativas a edad, sexo y pronóstico	212
C) Educación y cultura	213
D) Información y comunicación con el exterior	216
E) Libertad sexual del condenado	221
F) El trabajo de los internos	224
G) Sistema de sanciones	227
H) Salidas anticipadas y régimen de pre-libertad	230
6. Situación del liberado	234

Capítulo V

LEGISLACIÓN TUTELAR

Sección A: Legislación de la minoridad	239
1. Regulación sobre menores. Sus características en Latinoamérica	239
2. Regímenes para menores abandonados, en estado de peligro e infractores	241
3. Edades límites para adquirir derechos y contraer obligaciones	249
4. Tutela del menor en los diversos ámbitos del derecho	250
Sección B: Legislación psiquiátrica	254
1. Requisitos para la internación manicomial	254
2. Recursos y controles	258
3. Intervenciones médicas destinadas a modificar conductas	259
Sección C: Legislación para la tercera edad	261

Capítulo VI

LEGISLACIÓN PENAL MILITAR

1. Introducción	263
2. Los principios del derecho penal de garantías en los códigos de justicia militar	264
3. Incorporación de infracciones y sanciones del derecho humanitario internacional	267
4. La cuestión de la obediencia debida	269
5. El servicio militar de los ciudadanos	273
6. Tribunales militares	275

Capítulo VII

OMISIONES LEGALES Y FÁCTICAS QUE IMPLICAN OTRAS VIOLACIONES A DERECHOS HUMANOS

Sección A: Derecho penal económico y delitos de "cuello blanco"	283
---	-----

1. La tipificación de delitos económicos y la realidad. Vacíos de punibilidad	283
2. La responsabilidad de los directores y administradores de personas jurídicas	289
3. Procedimiento en materia penal económica	293
Sección B: Derecho penal ecológico	295
1. La tipificación de delitos ecológicos. Vacíos de punibilidad	295
2. Responsabilidad de funcionarios públicos, de directivos de personas jurídicas o de personas jurídicas	306
Sección C: Violaciones a Derechos Humanos vinculados a prácticas médicas	308

Capítulo VIII

ENCUADRAMIENTOS IDEOLÓGICOS GENERALES EN PERSPECTIVA HISTÓRICA

Sección A: Sentido de este análisis	313
Sección B: El sistema penal de México	315
1. Los antecedentes veracruzanos y federales	315
2. El Código Juárez o Martínez de Castro (1871)	319
3. El marco histórico de la ideología del Código de 1871	323
4. El proyecto de reformas de 1912	328
5. La legislación procesal penal y su ideología	331
6. La Constitución de 1917 y la reforma penal de 1929-1931	332
7. La reforma penal de 1929-1931 y el pensamiento mexicano de su tiempo	337
8. La función de la legislación penal de 1931	341
9. La orientación ideológica de los textos posteriores a la reforma de 1929-1931	348
10. ¿Por qué se mantiene la ideología del positivismo penal en México?	351
11. Síntesis	354
Sección C: El sistema penal argentino	355
1. El sistema penal hasta 1886	355
2. La represivización del sistema penal	370
3. El camino hacia una relativa liberalización (el código de 1921)	375
4. Las tentativas de represivización	377
5. El lanzamiento industrial y la concentración urbana	380
6. Las alternativas posteriores	383
7. Conclusiones	386
Sección D: Reflexiones que sugiere el análisis	387

Capítulo IX

FENÓMENOS FÁCTICOS VIOLATORIOS
DE DERECHOS HUMANOS

1. Introducción	389
2. Fenómenos controladores de difícil delimitación	389
2.1. El control social y el sistema penal	389
2.2. Condiciones de vida	390
2.3. Economías subterráneas	393
2.4. Delincuencia “común” y “política”	396
2.5. Genocidios	398
2.5.1. Indio	398
2.5.2. Desaparición forzada de personas	399
2.6. Medios masivos	399
2.6.1. Imagen pública	399
2.6.2. Inseguridad y función política	399
2.7. Control ideológico	402
2.7.1. En las universidades y centros de investigación	402
2.7.2. En la enseñanza general	402
2.7.3. En los medios masivos	403
3. Fenómenos propios del sistema penal	403
3.1. Desprecio por la vida humana	403
3.1.1. Los sistemas penales latinoamericanos no tute- lan prioritariamente la vida humana	403
3.1.2. Las muertes causadas por los sistemas penales	405
3.1.3. El caso argentino	406
3.2. Desprecio por la integridad de la persona	407
3.2.1. Torturas	407
3.2.2. Criminalización	410
3.2.2.1. Estigmatización	410
3.2.2.2. Prisionización	411
3.2.3. Policización	412
3.2.3.1. Características generales	412
3.2.3.2. Aspectos particulares	423
3.2.4. Burocratización	425
3.3. Desprecio por la dignidad humana	428
3.3.1. Elitización de las garantías	428
3.3.2. Discriminaciones	430
3.3.2.1. Capas sociales	430
3.3.2.2. Racismo	431
3.3.2.3. Sexismo	433
4. Desprecio por las condiciones de vida	436
5. Síntesis y recomendaciones	437
 PUBLICACIONES CONSULTADAS	 441

ÍNDICE

XIX

ANEXOS

I. Situaciones de hecho y Derechos Humanos en el sistema penal	447
II. Consideraciones tácticas	452
III. Ensayo de lineamiento para un encuadramiento jurídico . . .	455