

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 |