

JOSÉ L. CUSI ALANOCA
DIRECTOR

EPÍTOME DISRUPTIVO EN EL **DERECHO CONTEMPORÁNEO**

Política Criminal, Teoría,
Dogmática y Proceso

COAUTORES:

CLAUS ROXIN (Alemania), BENNO ZABEL (Alemania), LOTHAR KUHLEN (Alemania), ANDRÉS ROSLER (Argentina), FÉLIX V LONIGRO (Argentina), GABRIEL IGNACIO ANITUA (Argentina), GUIDO RISSO (Argentina), PABLO E. NAVARRO (Argentina), GUSTAVO A. BEADE (Argentina), JORGE EDUARDO BUOMPADRE (Argentina), ROBERTO GARGARELLA (Argentina), JOSÉ LUIS CUSI ALANOCA (Bolivia), LEONARDO SCHMITT DE BEM (Brasil), HERMES ZANETTI JR (Brasil), JAVIER LLOBET RODRÍGUEZ (Costa Rica), HAIDEER MIRANDA BONILLA (Costa Rica), ANTONIO MARÍA LORCA NAVARRETE (España), DIEGO DEI VECCHI (España), MANUEL CANCIO MELIÁ (España), MIGUEL ÁNGEL NÚÑEZ PAZ (España), RUBÉN MARTÍNEZ DALMAU (España), JOSÉ BONET NAVARRO (España), PERFECTO ANDRÉS IBÁÑEZ (España), WALTER A. WRIGHT (Estados Unidos), ANDREA PIN (Italia), GIOVANNI TUZET (Italia), MAURO BARBERIS (Italia), SUSANNA POZZOLO (Italia), PIERLUIGI CHIASSONI (Italia), VITTORIO ITALIA (Italia), YANIV ROZNAI (Israel), OSCAR CRUZ BARNEY (México), LUIS CASTILLO CÓRDOVA (Perú).

Barcelona 2023



1253990

© OCTUBRE 2023 JOSÉ L. CUSI ALANOCA (DIRECTOR)

© OCTUBRE 2023



Librería Bosch, S.L.

<http://www.jmboscheditor.com>

<http://www.libreriabosch.com>

E-mail: editorial@jmboscheditor.com

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra sólo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra (www.conlicencia.com; 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

ISBN papel: 978-84-19580-84-9

ISBN digital: 978-84-19580-85-6

D.L.: B-15268-2023

Diseño portada y maquetación: CRISTINA PAYA +34 672 661 611

Printed in Spain – Impreso en España

ÍNDICE

DR. RICARDO CESAR PÉREZ MANRIQUE

PRÓLOGO 25

DR. CARLOS RAMOS NÚÑEZ (†)

PRÓLOGO 29

JOSÉ LUIS CUSI ALANOCA

PREFACIO 33

DERECHO PENAL

CLAUS ROXIN

ACERCA DE LA PUNIBILIDAD DE LA TENTATIVA INIDÓNEA 37

I. Introducción 37

II. La punibilidad general de las tentativas inidóneas 39

III. La falta general del merecimiento de una pena en los casos de las tentativas no peligrosas 42

IV. Las tres formas de fines delictivos inofensivos 46

1. La tentativa supersticiosa 46

2. La representación de un grado de peligro impune 47

3. La representación de una extensión intolerable del peligro 48

BENNO ZABEL

PODER DE JUICIO, IMPUTACIÓN Y REPRIMENDA SOCIOÉTICA. Al mismo tiempo, una crítica de la teoría del derecho penal de Günther Jakobs 53

I. El punto ciego de la teoría moderna del derecho penal 53

II. Juicio libre, imputación y reprimenda ético-social. Observación preliminar .. 56

1. La libertad 56

2. Conocimiento jurídico personal y orden normativo 57

3. La ciencia jurídica como ciencia práctica 57

4. El poder de juicio como un activo epistémico 58

5. Poder de juicio y competencia (en su rol) 58

6. La actividad y la función del poder de juicio 59

7. El poder de juicio como medio de orientación normativa 60

| | | |
|-------------------------------|---|-----|
| 8. | Poder de juicio, comunicación y sensualidad | 61 |
| 9. | El punto de vista del poder de juicio en el derecho penal..... | 61 |
| 10. | Poder de juicio y ordenamiento del derecho penal | 62 |
| 11. | Poder de juicio y norma penal..... | 62 |
| 12. | Poder de juicio e imputación | 63 |
| 13. | Imputación y expresividad | 65 |
| 14. | Imputación y comunidad de juicio social..... | 65 |
| 15. | Imputación y reprimenda ético-social | 66 |
| | | |
| MANUEL CANCIO MELIÁ | | |
| | TRÁFICO DE ÓRGANOS Y DERECHO PENAL: Los límites de la globalización. Reflexiones desde la perspectiva española | 69 |
| I. | El problema y su contexto | 69 |
| II. | Elementos nucleares del delito de tráfico ilícito de órganos..... | 74 |
| 1. | Conducta típica..... | 74 |
| 2. | Punibilidad del receptor..... | 77 |
| 3. | Competencia de los tribunales españoles..... | 78 |
| III. | Consecuencias para la determinación del bien jurídico: ¿individual o colectivo? | 80 |
| 1. | Salud | 80 |
| 2. | Salud pública..... | 82 |
| IV. | Conclusión | 84 |
| | | |
| MIGUEL ÁNGEL NÚÑEZ PAZ | | |
| | EL NUEVO DERECHO PENAL «CONTRA-CONSTITUCIONAL» Y LA POLÍTICA CRIMINAL | 85 |
| I. | Derecho penal, Política criminal y resocialización | 85 |
| II. | Exigencias derivadas de la relación entre Derecho penal y Política criminal | 87 |
| III. | La Política criminal como puente entre la Criminología y la Dogmática | 90 |
| IV. | El dudoso avance de la Política criminal: el Derecho penal «contra-constitucional del enemigo» y la expansión imparable de la represión penal ... | 98 |
| V. | Política criminal y sociedad | 102 |
| VI. | Consideraciones extra-científicas finales sobre la Reforma penal. A modo de conclusión..... | 104 |
| VII. | Bibliografía..... | 106 |
| | | |
| LOTHAR KUHLEN | | |
| | PROBLEMAS ACTUALES DEL MANDATO DE CERTEZA | 109 |
| I. | El mandato de certeza como principio jurídico-penal y constitucional..... | 109 |
| 1. | Principios del derecho penal en un estado de derecho | 109 |

| | | |
|--------------------------------|---|------------|
| 2. | Validez constitucional de los principios jurídico-penales | 110 |
| 3. | Transformación de los principios jurídico-penales en principios de derecho constitucional | 111 |
| II. | El mandato de certeza constitucional | 111 |
| 1. | Los cuatro postulados parciales del principio de legalidad..... | 111 |
| 2. | <i>Ratio</i> del mandato de certeza | 112 |
| 3. | La indefinición del concepto de certeza..... | 112 |
| 4. | Solución de compromiso en torno del concepto constitucional de certeza | 114 |
| III. | El mandato de una interpretación cierta de la ley..... | 114 |
| 1. | El juez como destinatario del mandato de certeza..... | 114 |
| 2. | Mandato de precisión | 115 |
| 3. | El mandato de precisión y la prohibición de la analogía..... | 116 |
| IV. | Problemas normativos derivados de la nueva concepción del mandato de certeza..... | 117 |
| 1. | División de poderes..... | 118 |
| 2. | Escasas exigencias para la certeza de leyes | 118 |
| 3. | Grado de la certeza interpretativa..... | 119 |
| 4. | ¿Prohibición de retroactividad para los jueces?..... | 119 |
| V. | Limitaciones fácticas de la certeza del derecho penal..... | 120 |
| 1. | Acuerdos en el proceso penal..... | 121 |
| 2. | <i>Compliance</i> | 122 |
| VI. | Resumen | 124 |
| CLAUS ROXIN | | |
| PENA Y REPARACIÓN | | 125 |
| I. | La idea de la reparación en el más reciente Derecho penal alemán..... | 125 |
| II. | Las ventajas prácticas de la inclusión de la reparación en el Derecho penal | 127 |
| 1. | Las ventajas para la víctima | 127 |
| 2. | Las ventajas para el autor..... | 127 |
| 3. | Las ventajas para la Administración de Justicia | 128 |
| III. | Reparación y acuerdo de compensación autor-victima a la luz de los fines de la pena..... | 128 |
| 1. | La importancia de la reparación y de la reconciliación para la compensación de la culpabilidad..... | 128 |
| 2. | La importancia de la reparación y de la reconciliación para la prevención especial | 129 |

| | | |
|-----|--|-----|
| 3. | La importancia preventivo general de la reparación y de la reconciliación..... | 129 |
| IV. | La importancia de la reparación y del acuerdo de compensacion autor-victima para la estructura del Derecho penal y del proceso penal | 131 |
| 1. | Reparación y acuerdo de compensación autor-víctima como «tercera vía» del sistema sancionador | 131 |
| 2. | Reparación y acuerdo de compensación autor-víctima como medio de solución social de conflictos..... | 132 |
| 3. | La víctima como participe independiente en el proceso penal..... | 132 |
| 4. | La reaproximación del Derecho penal y el Derecho civil | 132 |
| 5. | Proceso penal contradictorio y consensuado | 133 |
| V. | Conclusión | 133 |

MARÍA LAURA MANRIQUE, PABLO E. NAVARRO

| | | |
|------|---|-----|
| | LOS DESAFÍOS INTERNOS DEL DERECHO PENAL | 135 |
| I. | Problemas externos e internos..... | 135 |
| II. | Responsabilidad, derecho penal y tecnología social | 136 |
| III. | Acción y reproche: el ideal moral del derecho penal | 137 |
| IV. | La expansión del derecho penal..... | 140 |
| V. | Dogmática y determinación de la ley penal..... | 141 |
| VI. | La dogmática penal y el contenido del derecho | 142 |
| VII. | Conclusiones..... | 143 |

JAVIER LLOBET RODRÍGUEZ

| | | |
|------|--|-----|
| | LA DICOTOMÍA DERECHO DEL CIUDADANO Y DERECHO PENAL DEL ENEMIGO DE GÜNTHER JAKOBS Y LA DICOTOMÍA AMIGO-ENEMIGO DE CARL SCHMITT Y EL RÉGIMEN NAZI..... | 145 |
| I. | La dicotomía Derecho penal del enemigo-Derecho penal del ciudadano según Jakobs | 146 |
| II. | La remembranza que la doctrina ha hecho al régimen nazi, a partir de la distinción entre Derecho penal del ciudadano y Derecho penal del enemigo de Jakobs | 157 |
| III. | La dicotomía amigo-enemigo en Carl Schmitt en la República de Weimar y durante el régimen nazi | 158 |
| IV. | La dicotomía Derecho penal del Derecho penal del ciudadano y Derecho penal del enemigo de Günther Jakoks y la dicotomia amigo-enemigo de Carl Schmitt | 166 |
| V. | Inexistencia de un Derecho penal del ciudadano en el régimen nazi..... | 169 |

| | | |
|-------|--|-----|
| VI. | El derecho nazi y la dicotomía amigo-enemigo y la existencia de grados de enemistad..... | 172 |
| VII. | Derecho penal del enemigo y Derecho penal del ciudadano en Günther Jakobs y Derecho penal de enemigo y Derecho penal del amigo en el nacionalsocialismo..... | 176 |
| VIII. | Bibliografía..... | 181 |

GUSTAVO A. BEADE

| | | |
|------|--|-----|
| | ¿TENER ALGO PUEDE SER UN DELITO? UNA JUSTIFICACIÓN ALTERNATIVA PARA LOS DELITOS DE TENENCIA..... | 191 |
| I. | ¿Tener algo es un delito?..... | 192 |
| II. | Perfeccionismo moral y paternalismo duro..... | 195 |
| III. | Pensar los delitos de tenencia de nuevo..... | 198 |
| IV. | Palabras finales..... | 199 |

OSCAR CRUZ BARNEY

| | | |
|-------|---|-----|
| | LA CODIFICACIÓN DEL DERECHO PENAL EN MÉXICO..... | 201 |
| I. | Introducción..... | 201 |
| II. | La tarea codificadora..... | 207 |
| III. | La Codificación Penal Mexicana..... | 209 |
| IV. | El Segundo Imperio y el restablecimiento de la República..... | 214 |
| V. | El Código Penal de 1871 y su recepción en los Estados de la República..... | 216 |
| VI. | La codificación penal mexicana en el siglo XX y la influencia de Enrico Ferri en el Código Penal de 1929..... | 226 |
| 1. | Los Códigos Penales de la Ciudad de México: 1931 y 2002..... | 230 |
| VII. | Conclusión..... | 230 |
| VIII. | Bibliografía, Hemerografía y Fuentes..... | 231 |

LEONARDO SCHMITT DE BEM

| | | |
|------|---|-----|
| | LA INCONSTITUCIONALIDAD DE LA REINCIDENCIA EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO-PENAL BRASILEÑO..... | 239 |
| I. | La reincidencia en la legislación penal brasileña: breve incursión histórica..... | 240 |
| II. | El reconocimiento de la constitucionalidad de la reincidencia por la Suprema Corte Federal brasileña: asumiendo una orientación antigarantista..... | 241 |
| III. | Justificando el injustificable: la ceguera deliberada en la Suprema Corte Federal.. | 243 |
| IV. | El riesgo de que el populismo penal gane las tribunas del Poder Judicial.. | 246 |
| V. | Ampliando el radio de incidencia del principio ne bis in ídem..... | 247 |
| VI. | Referencias bibliográficas..... | 251 |

JORGE EDUARDO BUOMPAORE**LOS ANIMALES Y EL DERECHO. EXPOSICIÓN Y CRÍTICA DE LOS MALOS TRATOS Y ACTOS DE CRUELDAD A LOS ANIMALES EN ARGENTINA Y BOLIVIA**

| | | |
|--------|--|-----|
| I. | Los animales y el derecho..... | 254 |
| 1. | Los animales ¿qué son?, ¿O qué pretendemos que sean? ¿Cosas o sujetos no humanos?. El animal no humano como titular de derechos .. | 254 |
| 2. | Los animales en la jurisprudencia. Los casos «Sandra» y «Cecilia» (Argentina), el oso «Chucho» (Colombia) y el elefante Kaavan (Pakistan) .. | 263 |
| 3. | La protección jurídico penal del animal. El bien jurídico protegido.. | 265 |
| 3.1. | La importancia de determinar el bien jurídico protegido frente al principio de ultima ratio del derecho penal | 265 |
| II. | El maltrato animal | 271 |
| 1. | El maltrato animal en el Derecho penal argentino | 271 |
| 1.1. | Introducción | 271 |
| 1.2. | El bien jurídico | 273 |
| 1.3. | Los tipos delictivos..... | 274 |
| 1.4. | Sujetos del delito..... | 277 |
| 1.5. | Las conductas punibles | 278 |
| 1.6. | Tipo subjetivo | 287 |
| 1.7. | Consumación y tentativa | 288 |
| 2. | En conclusión | 289 |
| 3. | El maltrato animal en el derecho penal boliviano..... | 290 |
| 3.1. | Tratos crueles y biocidio | 290 |
| 3.2. | Tratos crueles..... | 291 |
| 3.2.1. | Maltrato cruel de animales | 291 |
| 3.2.2. | Utilización de un animal para cualquier práctica sexual | 294 |
| 3.3. | Consecuencias civiles. Ley especial | 297 |
| 3.4. | Hiperagravante..... | 298 |
| 3.5. | Biocidio | 299 |

LUIS CASTILLO COROIVA

| | | |
|-----|--|------------|
| | INTERPRETACIÓN JURÍDICA Y PREVARICATO..... | 301 |
| I. | Introducción | 301 |
| II. | La interpretación jurídica: las normas que se concluyen desde textos expresos y claros | 301 |
| 1. | La interpretación jurídica..... | 301 |
| 2. | Casos de textos expresos y claros..... | 303 |
| 3. | Las normas que se desprende de los textos expresos y claros..... | 304 |

| | | |
|------|--|-----|
| III. | Normas justas contrarias al texto expreso y claro..... | 310 |
| IV. | A modo de conclusión: cuando la justicia exige prevaricar..... | 315 |

DERECHO CONSTITUCIONAL

MAURO BARBERIS

| | | |
|------|--|-----|
| | EL CABALLERO OSCURO. Heurísticas de la (in) seguridad..... | 319 |
| I. | Introducción..... | 319 |
| II. | Seguridad pública..... | 320 |
| III. | Inmigración..... | 326 |

ANDRÉS ROSLER

| | | |
|-----|---|-----|
| | LOS DOS CUERPOS DEL JUEZ. El neoconstitucionalismo no inventó nada..... | 333 |
| I. | Lo esencial es invisible a los ojos..... | 334 |
| II. | Los dos cuerpos del juez..... | 339 |

PIERLUIGI CHIASSONI

| | | |
|------|--|-----|
| | NEOCONSTITUCIONALISMO, POSITIVISMO JURÍDICO Y MODERNIDAD..... | 345 |
| | Prefacio..... | 346 |
| I. | Aclaraciones preliminares..... | 347 |
| 1. | Constitucionalismo y neoconstitucionalismo..... | 347 |
| 1.1. | «Constitucionalismo»..... | 347 |
| 1.2. | «Neoconstitucionalismo»..... | 354 |
| 1.3. | «Constitutionalism», «neoconstitucionalismo». Conjeturas acerca de una diferencia léxical..... | 356 |
| 1.4. | Constitucionalismo moderno y constitucionalismo contemporáneo..... | 358 |
| 2. | Modernidad..... | 360 |
| 2.1. | Bobbio, o la modernidad frente a normas y valores morales..... | 360 |
| 2.2. | Bentham, o la modernidad frente a la relación entre derecho y moral..... | 362 |
| II. | Neconstitucionalismo y modernidad..... | 363 |
| 1. | Constitucionalismo principialista, constitucionalismo garantista, modernidad..... | 363 |
| 2. | ¿Cuál objetivismo moral para el neoconstitucionalismo?..... | 365 |
| 3. | Derecho y moral: ¿Conexión o separación?..... | 369 |
| 3.1. | Constitucionalismo garantista y separación entre derecho y moral..... | 369 |
| 3.2. | Constitucionalismo principialista y conexión necesaria entre derecho y moral..... | 374 |

| | | |
|------|---|-----|
| | 3.2.1. El argumento parasitario..... | 375 |
| | 3.2.2. El argumento alexyano..... | 376 |
| | 3.2.3. El argumento del convencionalismo conceptual..... | 377 |
| III. | Neoconstitucionalismo y positivismo jurídico..... | 383 |
| | 1. Constitucionalismo principialista, constitucionalismo garantista, positivismo: una advertencia preliminar..... | 383 |
| | 2. Cuatro epistemologías jurídicas..... | 385 |
| | 3. Cuatro teorías del derecho..... | 388 |
| | 4. Positivismos, constitucionalismos e ideologías del derecho..... | 393 |
| | 5. Algunas conclusiones..... | 397 |

SUSANNA POZZOLO

| | | |
|------|--|-----|
| | UN EQUILIBRIO TAL VEZ INSTABLE. Derechos, minorías, constitucionalismo, sistema democrático..... | 399 |
| I. | Introducción..... | 399 |
| II. | Por la democracia. ¿Contra el referéndum?..... | 400 |
| | 1. Dos modelos de democracia..... | 401 |
| | 2. Democracias y estado constitucionalizado..... | 402 |
| III. | Democracia, constitucionalismo, derechos..... | 405 |
| | 1. Constitución, constitucionalismo democrático y referéndum..... | 407 |
| | 1.1. Constitución y democracias..... | 407 |
| | 1.2. Democracia constitucional: solo un aparente oxímoron..... | 409 |
| | 2. Cuestión de acento..... | 410 |
| | 3. Acentos y derechos fundamentales..... | 412 |
| IV. | Como conclusión..... | 414 |

JOSÉ L. CUSI ALANOCA

| | | |
|------|---|-----|
| | LA CONSTITUCIÓN DEL ESTADO CONSTITUCIONAL DE DERECHO. La garantía constitucional de los límites y vínculos a los poderes salvajes del Estado..... | 417 |
| I. | Introito..... | 417 |
| II. | Estado Constitucional de Derecho..... | 419 |
| | 1. ¿Bolivia es un Estado Constitucional de Derecho?..... | 423 |
| III. | Elemento esencial del Estado Constitucional de Derecho..... | 424 |
| IV. | La «constitucionalización» del ordenamiento jurídico: Modelo jurídico del Estado Constitucional..... | 425 |
| V. | La Constitución..... | 427 |
| | 1. Concepto de Constitución..... | 429 |
| | 1.1. Derechos fundamentales..... | 431 |

| | |
|---|-----|
| 1.2. Garantías | 432 |
| VI. Constitucionalismo normativo | 433 |
| VII. Sobre la reforma de la Constitución | 435 |
| VIII. La resistencia constitucional | 437 |
| IX. Principio constitucional de interdicción de la arbitrariedad | 438 |
| X. «Checks and balances» en la Constitución: Control mutuo de poderes | 440 |
| XI. La responsabilidad en el Estado Constitucional | 446 |
| 1. Concepto de Responsabilidad | 446 |
| 2. Responsabilidad judicial en el Estado Constitucional | 447 |
| 2.1. Error judicial | 447 |
| 2.2. La responsabilidad del juez en el Estado Constitucional | 449 |
| XII. Reparación patrimonial del Estado | 454 |
| 1. Derecho a la reparación según el metalenguaje del Tribunal Constitucional Plurinacional de Bolivia | 455 |
| XIII. A modo de conclusión | 458 |

RUBÉN MARTÍNEZ DALMAU

| | |
|--|-----|
| ¿QUÉ IMPLICA UN ESTADO CONSTITUCIONAL? DEMOCRACIA, ESTADO SOCIAL Y GLOBALIZACIÓN | 461 |
| I. Introducción | 461 |
| II. Avanzar hacia una democratización profunda | 462 |
| III. Consolidar el Estado Social | 467 |
| IV. Afrontar los riesgos de la globalización | 470 |
| V. Conclusiones | 475 |
| VI. Bibliografía | 476 |

GUIDO RISSO

| | |
|--|-----|
| ANÁLISIS SOBRE CONSTITUCIONALISMO Y DEMOCRACIA | 479 |
| I. Introducción | 479 |
| II. Desarrollo | 480 |
| 1. Constitucionalismo popular | 480 |
| 2. Sobre la construcción popular del derecho | 482 |
| 3. La expropiación institucionalista | 482 |
| III. Conclusión | 483 |

ROBERTO GARGARELLA

| | |
|---|-----|
| LA INTERPRETACIÓN Y EL DIÁLOGO DEOCRÁTICO | 485 |
| I. Introducción | 485 |

| | | |
|-------|---|-----|
| II. | La dimensión del problema..... | 486 |
| III. | El originalismo..... | 488 |
| IV. | El nuevo originalismo..... | 493 |
| V. | El constitucionalismo vivo/La interpretación dinámica..... | 494 |
| VI. | El originalismo vivo (<i>living originalism</i>)..... | 497 |
| VII. | Dworkin, la lectura moral y la «novela en cadena»..... | 500 |
| VIII. | El diálogo democrático y la interpretación en una comunidad de iguales..... | 503 |
| IX. | Bibliografía..... | 507 |

JOSÉ L. CUSI ALANOCA

| | | |
|-------|---|-----|
| | EL INTÉRPRETE SUPREMO Y FINAL DE LA CONSTITUCIÓN. ¿Interpretar la Constitución debe ser realizado en su mejor luz?..... | 509 |
| I. | Introito..... | 509 |
| II. | Interpretación, interpretar e interprete..... | 510 |
| III. | Interpretación Constitucional..... | 512 |
| | 1. ¿Quién es el intérprete de la Constitución?..... | 513 |
| | 2. Intérprete infalible de la Constitución..... | 515 |
| | 3. Intérprete supremo y final de la Constitución boliviana..... | 516 |
| | 3.1. Jurisprudencia de valores que se vuelven tiranía de jueces: Caso de la inconstitucionalidad de la Constitución boliviana.. | 518 |
| IV. | El interpretativismo valorativo de Dworkin: Una crítica..... | 521 |
| V. | No es necesario interpretar sino ejecutar –aplicar–..... | 530 |
| VI. | Conocimiento, comprensión y ejecutar –aplicar– la Constitución..... | 531 |
| VII. | Sistema ordenado de constitucionalidad..... | 534 |
| | 1. Tribunal Constitucional. Una visión desde Bolivia..... | 535 |
| | 2. Nombramiento de magistrados del Tribunal Constitucional Plurinacional de Bolivia..... | 536 |
| VIII. | ¿Jurisdicción constitucional o justicia Constitucional?..... | 537 |
| IX. | Designación de magistrados en democracia constitucional..... | 539 |
| | 1. Numero de magistrados..... | 541 |
| X. | El juez constitucional en el Estado Constitucional Democrático..... | 542 |
| | 1. Limite y competencia del juez constitucional..... | 546 |
| XI. | A modo de conclusión..... | 547 |
| XII. | Bibliografía..... | 548 |

VITTORIO ITALIA

| | | |
|----|---|-----|
| | LOS «PRINCIPIOS» EN LAS LEYES Y EN LA CONSTITUCIÓN..... | 551 |
| I. | Antecedentes..... | 551 |

| | | |
|------|--|-----|
| 1. | El término «principio» | 551 |
| II. | El principio «en el derecho» y los «principios generales» | 552 |
| 1. | Los «principios establecidos por el legislador» | 552 |
| III. | Los «principios» de la ley de actividad administrativa (ley 241/1990)..... | 553 |
| IV. | Principios en la Constitución y en la legislación..... | 555 |
| V. | Conclusiones..... | 556 |

HAIDEER MIRANDA BONILLA

| | | |
|---|--|-----|
| EL USO DE DERECHO COMPARADO POR LOS TRIBUNALES CONSTITUCIONALES | | 557 |
| I. | Introducción | 557 |
| II. | La importancia de la comparación jurídica en el derecho constitucional contemporáneo..... | 558 |
| III. | El uso de derecho comparado por las Cortes o Tribunales Constitucionales. | 560 |
| IV. | La comparación como quinto método de la interpretación constitucional.. | 564 |
| V. | La utilización de jurisprudencia constitucional extranjera en la actuación de la Sala Constitucional de Costa Rica | 565 |
| VI. | El juez constitucional del siglo XXI es un «giudice comparatista» | 567 |
| VII. | Conclusiones..... | 568 |
| VIII. | Bibliografía..... | 569 |

JOSÉ L. CUSIALANCA

| | | |
|--|---|-----|
| LA PROPORCIONALIDAD COMO PRINCIPIO CONSTITUCIONAL..... | | 571 |
| I. | Introito..... | 571 |
| II. | El principio de proporcionalidad como garantía en el Estado Constitucional | 573 |
| III. | La constitucionalidad del principio de proporcionalidad..... | 574 |
| IV. | Estructura del principio de proporcionalidad..... | 576 |
| 1. | Idoneidad (<i>Grundsatz der Geeignetheit</i>)..... | 576 |
| 2. | Necesidad (<i>Grundsatz der Erforderlichkeit</i>)..... | 577 |
| 3. | Proporcionalidad en sentido estricto (<i>Grundsatz der Verhältnismäßigkeit in engeren Sinne, o Grundsatz der Proportionalität, der Angemessenheit, der Zumutbarkeit</i>)..... | 578 |
| V. | Conclusiones..... | 579 |
| VI. | Bibliografía..... | 580 |

FÉLIX V. LONIGRO

| | | |
|--|---|-----|
| LA POTESTAD REGLAMENTARIA DEL PRESIDENTE | | 581 |
| I. | Reglamentos autónomos..... | 582 |
| II. | Reglamentos de ejecución o ejecutivos | 582 |

| | | |
|------|---|-----|
| III. | Reglamentos de promulgación parcial de leyes..... | 584 |
| IV. | Reglamentos de necesidad y urgencia | 586 |
| V. | Reglamentos delegados | 592 |
| VI. | Conclusión | 604 |

SUZIE NAVOT, YANIV ROZNAI

| | | |
|--|---|-----|
| DE LOS PRINCIPIOS SUPRACONSTITUCIONALES AL USO INDEBIDO DEL PODER CONSTITUYENTE EN ISRAEL | | 607 |
| I. | Antecedentes constitucionales de Israel..... | 607 |
| II. | Modificación de las Leyes Fundamentales..... | 611 |
| III. | La opción (¿y el rechazo?) de la «doctrina de la estructura básica» | 613 |
| IV. | Los valores fundamentales como límites a las enmiendas constitucionales | 617 |
| V. | El abuso de la doctrina del poder constituyente..... | 620 |
| VI. | Revisión judicial de las leyes básicas..... | 626 |
| VII. | Conclusión y perspectivas..... | 628 |

ANDREA PIN

| | | |
|--|--|-----|
| LOS MOTORES TRANSNACIONALES DE LA REACCIÓN POPULISTA EN EUROPA: El papel de los tribunales..... | | 635 |
| I. | Introducción..... | 635 |
| II. | Recuperar el control y el papel de los tribunales..... | 639 |
| III. | Democracia y progreso | 643 |
| 1. | El lugar que se deja al pueblo..... | 648 |
| 2. | Deliberación vs. Justificación..... | 651 |
| IV. | Democracia, igualdad y reconocimiento..... | 654 |
| V. | La constitucionalización de las tendencias judiciales supranacionales..... | 660 |
| VI. | Conclusión | 662 |

DERECHO PROCESAL**ANTONIO MARÍA LORCA NAVARRETE**

| | | |
|--|---|-----|
| EL PROCESO JUSTO, EQUITATIVO Y EFECTIVA TUTELA | | 669 |
| I. | A modo de introducción..... | 669 |
| II. | La perspectiva | 670 |
| III. | ¿Qué es lo que garantiza la norma procesal? | 671 |
| IV. | El mestizaje entre el <i>common law</i> y el <i>civil law</i> | 672 |
| V. | El concepto de justicia para el derecho procesal y la responsabilidad de la norma procesal | 674 |
| VI. | Bibliografía..... | 677 |

PERFECTO ANDRÉS IBÁÑEZ

| | |
|--|-----|
| JUZGAR ES CUESTIÓN DE MÉTODO, EN UN MARCO DE DERECHOS FUNDAMENTALES SUSTANTIVOS Y PROCESALES (Acerca de la propuesta de Larry Laudan)... | 681 |
| Preliminar | 682 |
| I. El planteamiento de Larry Laudan..... | 682 |
| II. El marco de referencias del planteamiento de Laudan..... | 684 |
| III. Un planteamiento profundamente cuestionable..... | 688 |
| IV. Un enjuiciamiento penal con dos dimensiones inescindibles..... | 697 |
| V. Para concluir..... | 702 |

DIEGO DEIVECCHI

| | |
|--|-----|
| EL ROL DE LOS ESTÁNDARES DE PRUEBA EN EL RAZONAMIENTO PROBATORIO: derribando mitos..... | 705 |
| I. Introducción | 705 |
| II. Valoración de la prueba y suficiencia probatoria: una interrelación..... | 707 |
| III. Una aproximación a la justificación epistémica..... | 711 |
| IV. Entre la sana crítica estandarizada y la prueba legal saneada | 719 |
| V. Algo de realismo frente al proyecto de legislar estándares de prueba de plausibilidad relativa..... | 722 |
| 1. La formulación de estándares de plausibilidad relativa | 723 |
| 2. La aplicación de los estándares de plausibilidad relativa..... | 726 |
| 2.1. La gradualidad de los parámetros de justificación epistémica .. | 728 |
| 2.2. Parámetros de justificación epistémica y perspectiva individual..... | 730 |
| VI. ¿Qué queda de los estándares de prueba de plausibilidad relativa? | 738 |
| VII. Bibliografía..... | 739 |

GIOVANNI TUZET

| | |
|---|-----|
| LA VALORACIÓN DE LAS PRUEBAS CIENTÍFICAS. De la probabilidad a la prueba legal..... | 747 |
| I. Introducción | 747 |
| II. Algunas variedades de probabilismo..... | 749 |
| III. Probabilidad y estándares de prueba..... | 754 |
| IV. El estándar de la «duda razonable»..... | 757 |
| V. El retorno de la prueba legal | 761 |
| VI. Conclusión..... | 763 |
| VII. Bibliografía..... | 763 |

JOSÉ L. CUSI ALANOCA

| | |
|--|-----|
| EL SENTIDO LÓGICO DEÓNTICO DEL SISTEMA DE SANA CRÍTICA RACIONAL. Lo deóntico y lógico de la valoración racional de la prueba | 767 |
| I. Razonamiento de «libre» valoración | 767 |
| II. El sentido deóntico del sistema de sana crítica racional..... | 769 |
| III. La lógica del sistema de sana crítica racional..... | 771 |
| IV. Sistema de la sana crítica racional..... | 775 |

ANTONIO MARÍA LORCA NAVARRETE

| | |
|---|-----|
| LA INTRUSIÓN DEL DEBIDO PROCESO EN EL ORDENAMIENTO CONSTITUCIONAL ESPAÑOL..... | 777 |
| I. El debido proceso uno más de los tópicos del derecho procesal ya existentes | 777 |
| II. El español jurídico desconoce la existencia del debido proceso | 782 |
| III. La mitificación del debido proceso | 783 |
| IV. Lo que hace debido a un proceso | 786 |
| V. El tránsito hacia un proceso de efectiva tutela judicial: la distinción entre proceso y procedimiento..... | 790 |
| VI. La justicia del proceso de efectiva tutela judicial..... | 793 |
| VII. La sustantividad y autonomía del proceso de efectiva tutela judicial..... | 795 |

GABRIEL IGNACIO ANITUA

| | |
|--|-----|
| EL PRINCIPIO DE PUBLICIDAD EN LOS JUICIOS POR DELITOS DE LESA HUMANIDAD EN LA ARGENTINA. Reflexiones sobre las funciones del juicio penal..... | 797 |
| I. Introducción | 798 |
| II. Las resoluciones recientes sobre la publicidad de los juicios | 798 |
| III. Publicidad y democracia..... | 803 |
| IV. Publicidad y garantías | 808 |
| V. Bibliografía | 813 |

JOSÉ BONET NAVARRO

| | |
|--|-----|
| APUNTES SOBRE DETENCIÓN Y APREHENSIÓN EN EL PROCESO PENAL ESPAÑOL Y BOLIVIANO..... | 817 |
| I. Algunas generalidades sobre medidas cautelares penales | 817 |
| II. Una referencia a las medidas cautelares personales en el proceso penal.... | 822 |
| III. La detención o «aprehensión»..... | 823 |
| 1. Aspectos generales sobre la detención o «aprehensión» | 823 |
| 2. La posibilidad de detención o aprehensión comunicada | 827 |
| 3. La detención según el sujeto que la ordene o la practique | 828 |

| | | |
|-----|--|-----|
| 4. | Otras modalidades: la retención y la orden europea de detención y entrega..... | 831 |
| IV. | Notas sobre el proceso de «habeas corpus»..... | 833 |
| V. | Bibliografía..... | 836 |

HERMES ZANETI JR.

| | | |
|-------|--|-----|
| | APLICACIÓN SUPLETORIA, SUBSIDIARIA Y RESIDUAL DEL CPC AL CPP. PRECEDENTES NORMATIVOS FORMALMENTE VINCULANTES EN EL PROCESO PENAL Y SU DOBLE FUNCIÓN. <i>PRO FUTURO IN MALAM PARTEM</i> (MATERIA PENAL) Y <i>TEMPUS REGIT ACTUM</i> (MATERIA PROCESAL PENAL)..... | 839 |
| I. | Las peculiaridades del derecho penal y del derecho procesal penal: sistema garantista y prohibición al juicio por analogía..... | 840 |
| II. | Precedentes no sirven para completar el trabajo del legislador en materia penal y procesal penal: principio de la reserva de código | 845 |
| III. | El CPC como ley procesal general y núcleo del sistema procesal brasileño: aplicación transectorial | 847 |
| IV. | Aplicación supletoria, subsidiaria y residual del CPC al CPP..... | 848 |
| V. | Precedentes normativos formalmente vinculantes en el proceso penal y su doble función: <i>pro futuro in malam partem</i> (materia penal) y <i>tempus regit actum</i> (materia procesal penal)..... | 850 |
| VI. | Modulación de los efectos de la decisión que forma o modifica precedente y diferenciación de los casos repetitivos como técnica de decisión | 852 |
| VII. | Conclusión | 853 |
| VIII. | Referencias bibliográficas | 854 |

WALTER A. WRIGHT

| | | |
|------|--|-----|
| | LA LEY DE PROCEDIMIENTOS ALTERNATIVOS DE RESOLUCIÓN DE DISPUTAS DE TEXAS DESPUÉS DE TREINTA Y CINCO AÑOS | 857 |
| I. | Introducción..... | 857 |
| II. | Desarrollo..... | 858 |
| 1. | Antecedentes | 858 |
| 1.1. | La Crisis de Congestión Judicial | 858 |
| 1.2. | La Conferencia de Pound..... | 859 |
| 1.3. | La Ley de 1983..... | 860 |
| 2. | La Ley de 1987: Disposiciones y Características Distintivas | 861 |
| 2.1. | Política Pública | 862 |
| 2.2. | Responsabilidad de Cortes/Envío de Casos a Procedimientos Alternativos..... | 862 |

| | | |
|------|---|-----|
| 2.3. | Enumeración de Cinco Procedimientos Alternativos de Resolución de Disputas..... | 862 |
| 2.4. | Capacitación y Nombramiento de Terceras Partes Imparciales..... | 864 |
| 2.5. | Protección para Terceras Partes Imparciales Voluntarias.... | 865 |
| 2.6. | Ética de Terceras Partes Imparciales y Partes en Disputa.... | 865 |
| 2.7. | Acuerdos Logrados a través de un Procedimiento Alternativo..... | 867 |
| 2.8. | Resumen de Características Distintivas de la Ley de 1987 .. | 867 |
| 3. | Políticas de Cortes, la Barra Estatal de Texas, y Oficinas Públicas que Fortalecen la Ley de 1987 | 869 |
| 3.1. | Las Cortes y la Barra Estatal de Texas..... | 869 |
| 3.2. | Oficinas Públicas | 871 |
| 4. | El Sector Privado: Practicantes de Mediación Privados y Organizaciones Privadas Importantes | 872 |
| 4.1. | Practicantes Privados de Mediación | 872 |
| 4.2. | Mesa Redonda de Capacitadores de Mediación de Texas | 872 |
| 4.3. | La Asociación de Acreditación de Mediadores de Texas | 873 |
| 4.4. | Asociación de Mediadores de Texas..... | 875 |
| 4.5. | Asociación de Abogados-Mediadores | 876 |
| 5. | Centros Comunitarios de Resolución de Disputas..... | 877 |
| III. | Conclusiones..... | 878 |
| IV. | Bibliografía..... | 879 |