

LA EVOLUCIÓN DE LA POLÍTICA CRIMINAL, EL DERECHO PENAL Y EL PROCESO PENAL

Claus Roxin

Catedrático emérito Derecho Penal
de la Universidad de Munich

Traducción de

**Carmen Gómez Rivero y
María del Carmen García Cantizano**

Introducción de

Francisco Muñoz Conde

tirant lo blanch
Valencia, 2000



Copyright © 2000

Todos los derechos reservados. Ni la totalidad ni parte de este libro puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico o mecánico, incluyendo fotocopia, grabación magnética, o cualquier almacenamiento de información y sistema de recuperación sin permiso escrito del autor y del editor.

© CLAUS ROXIN

- **TIRANT LO BLANCH**
EDITA: TIRANT LO BLANCH
C/ Artes Gráficas, 14 - 46010 Valencia
TELF.: 96/361 00 48 - 50
FAX: 96/369 41 51
Email: tlb@tirant.com
<http://www.tirant.com>
Librería virtual: <http://www.tirant.es>
DEPOSITO LEGAL: V - 2965 - 2000
I.S.B.N.: 84 - 8442 159 - 7
IMPRIME: GUADA LITOGRAFIA, S.L. - PMc

ÍNDICE

INTRODUCCIÓN	11
--------------------	----

I. LA EVOLUCIÓN DEL DERECHO PENAL Y LA POLÍTICA CRIMINAL EN ALEMANIA TRAS LA SEGUNDA GUERRA MUNDIAL

I. La primera etapa (aproximadamente hasta 1962)	17
1. La fundamentación del concepto material del delito en la ley ética	17
2. La teoría de los fines de la pena	19
3. La posición jurídica del acusado	19
II. La segunda fase (aproximadamente hasta 1975)	20
1. La fundamentación del concepto material del delito en el principio de lesividad social	21
2. La teoría de los fines de la pena	23
3. La posición jurídica del acusado	24
III. La tercera fase (desde 1975)	25
1. El desplazamiento del centro de gravedad del concepto material de delito hacia la prevención general asegurativa	25
2. La teoría de los fines de la pena	28
3. La situación jurídica del acusado	30
IV. Toma de postura	31

II. PROBLEMAS BÁSICOS DEL SISTEMA DE DERECHO PENAL

I. La teoría final de la acción y la concepción sistemática mayoritaria	37
II. La propia concepción sistemática	44

III. Observaciones sobre el sistema funcional de Jakobs	51
---	----

III. POLÍTICA CRIMINAL Y DOGMÁTICA JURÍDICO PENAL EN LA ACTUALIDAD

I. Introducción	57
II. El significado de las teorías de la pena	59
1. La propia concepción	59
2. El principio teórico sistémico	65
III. Elementos político criminales limitadores de la pena	70
1. La propia concepción	70
2. Dogmática teórico sistémica y limitación de la pena	74
IV. El significado de las cosas	78
1. La limitación de la imputación mediante los hechos	80
2. La naturaleza de las cosas como medio de concreción	83
3. La fuerza configuradora estructural de los sucesos vitales	85
4. La capacidad de acogida de la realidad empírica en las categorías dogmáticas	86
V. El debate sobre el minimalismo	89

ANEXO POLÍTICA CRIMINAL EN LA DOGMÁTICA: ALGUNAS CUESTIONES SOBRE SU CONTENIDO Y LÍMITES

I. Preliminares	95
II. La «política criminal» como referencia del sistema dogmático	97

III. Los límites «ontológicos»	111
--------------------------------------	-----

IV. LA PROTECCIÓN DE LA PERSONA EN EL DERECHO PROCESAL ALEMÁN

I. La búsqueda de la verdad y la protección del individuo como central antinomia en el proceso penal. La protección frente a la coacción estatal a la auto-incriminación y la protección de la esfera privada como problemas que se interfieren entre sí.	121
II. <i>Nemo tenetur se ipsum accusare</i> (Nadie tiene que acusarse a sí mismo)	123
1. El derecho del inculpado a guardar silencio	123
2. La instrucción sobre el derecho a no declarar	125
3. El derecho a consultar con un abogado	130
4. La protección frente a una auto-incriminación involuntaria	132
5. La auto-incriminación ante entidades estatales fuera de un proceso penal pendiente	135
6. Los límites de la protección frente a la auto-incriminación	138
a) El procesado como objeto de investigación	139
b) La obligación de permanecer en el lugar del accidente que recae sobre el causante del mismo	140
c) La auto-incriminación en el ámbito privado y por agentes encubiertos	141
d) Declaraciones espontáneas y preguntas informales	144
III. La protección del ámbito privado	145
1. Derechos legales de injerencia	145
2. Injerencia en el ámbito personal no prevista por las normas legales	148
a) La teoría de los dos niveles del Tribunal Constitucional	148
b) La jurisprudencia sobre el núcleo intangible de la vida privada	150

c) La jurisprudencia referida al ámbito privado en general, no al núcleo más íntimo de la persona	153
3. Las «grandes escuchas»	155
IV. Resumen y perspectivas	