

# 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 .....	