

# **Democracia deliberativa y derecho penal**

Autor: Hernán D. Grbavac

Editorial B de f /2022

[www.librotecnia.cl](http://www.librotecnia.cl)

## **ÍNDICE**

AGRADECIMIENTOS .....	XV
-----------------------	----

### **INTRODUCCIÓN**

I. El derecho penal: entre el elitismo penal y el populismo penal .....	1
II. El derecho penal en una sociedad democrática .....	10
III. Marco teórico. Objetivos.....	15
IV. Metodología .....	22

### **Capítulo I**

#### **EL ELITISMO PENAL**

I. Introducción .....	25
II. El surgimiento del elitismo penal .....	26
III. El elitismo de la dogmática penal.....	35
1. El paradigma causal positivista.....	35
2. El causalismo neokantiano.....	52
3. El finalismo de Welzel.....	64
4. Los enfoques funcionalistas .....	72
5. Las tesis limitantes del poder punitivo.....	97
IV. Conclusiones .....	109

### **Capítulo II**

#### **EL POPULISMO PENAL**

I. Introducción .....	111
II. El surgimiento del populismo penal.....	112
III. Las nuevas representaciones sociales sobre el delito y el castigo .....	119

IV. Las características del populismo penal.....	126
1. El populismo penal y el derecho penal del enemigo .....	129
2. El populismo penal y el aumento de la tasa de encarcelamiento.....	138
3. El populismo penal y la intersección entre inmigración y ley penal .....	148
V. El populismo penal en Argentina .....	155
1. El populismo penal judicial en Argentina .....	176
VI. Conclusiones .....	185

### Capítulo III

#### LA DEMOCRACIA DELIBERATIVA

I. Introducción.....	187
II. La democracia populista.....	187
1. El populismo de Laclau y de Mouffe.....	190
2. O'Donnell y el fenómeno de la "democracia delegativa".....	196
III. La democracia elitista.....	198
1. La democracia elitista de Schumpeter.....	198
2. El elitismo moderado de Sartori.....	205
IV. Un ejemplo de discusión entre elitistas penales y populistas penales: el Anteproyecto de Reforma del Código Penal de 2014.....	207
V. La democracia deliberativa como medio de superación del elitismo penal y el populismo penal.....	210
1. La anomia como elemento constitutivo de la sociedad argentina .....	210
2. Las teorías deliberativas de la democracia .....	213
VI. Recapitulación. Toma de postura .....	254
VII. Conclusiones .....	268

### Capítulo IV

#### LA DISCUSIÓN Y SANCIÓN DE LAS NORMAS PENALES EN UNA DEMOCRACIA DELIBERATIVA

I. Introducción.....	271
II. Los principios de la responsabilidad penal en una democracia deliberativa .....	272

1. Antecedentes. Trascendencia de un derecho penal democrático-deliberativo en la historia argentina...	272
2. La propuesta de un derecho penal democrático-deliberativo: sus contenidos mínimos .....	274
III. El principio de legalidad en el derecho penal de una democracia deliberativa .....	281
1. Fundamentación general.....	281
2. La dimensión procesal del principio de legalidad en una democracia deliberativa.....	288
3. La dimensión conceptual del principio de legalidad en una democracia deliberativa.....	313
IV. Conclusiones .....	341

## Capítulo V

### LA INTERPRETACIÓN Y APLICACIÓN DE LAS NORMAS PENALES EN UNA DEMOCRACIA DELIBERATIVA

I. Introducción .....	343
II. Democracia deliberativa y textualismo.....	344
1. Los tribunales y el control judicial de constitucionalidad de las leyes penales.....	346
2. El jurado penal .....	348
III. El principio de responsabilidad en una democracia deliberativa .....	357
1. Razones válidas: justificaciones y excusas.....	360
2. La responsabilidad como responsabilidad relacional .....	370
3. La responsabilidad (también) en situaciones de desigualdad estructural .....	376
IV. El principio de legitimidad de la pena .....	378
1. Razones contra la justicia restaurativa y contra el proceso como vehículo para el arrepentimiento personal .....	378
2. Razones (en principio) contra la pena de prisión efectiva.....	387
3. La legitimidad del derecho penal para reescribir el pasado.....	398
V. Conclusiones .....	399

CONCLUSIONES .....	401
BIBLIOGRAFÍA .....	411
JURISPRUDENCIA.....	439

[www.librotecnia.cl](http://www.librotecnia.cl)