

# Índice de contenidos

|                    |    |
|--------------------|----|
| INTRODUCCIÓN ..... | 15 |
|--------------------|----|

## CAPÍTULO 1 Presupuestos metodológicos

|  |    |
|--|----|
| 1. La ley penal como objeto de interpretación .....  | 21 |
| 2. Ley penal y norma penal.....  | 27 |
| 3. Ley penal, reglas y principios .....  | 39 |
| 4. Ley penal interpretada. Propositiones normativas y lenguaje.....  | 46 |
| 5. Interpretación de la ley y leyes interpretativas.....   | 49 |
| 6. Interpretación y aplicación de la ley penal.....  | 51 |
| 6.1. Aplicación de la ley e interpretación de los hechos.....  | 57 |
| 7. Interpretación y política criminal. Carácter recursivo<br>de la interpretación y aplicación de la ley penal ..... | 61 |

## CAPÍTULO 2

### Fuentes de la Ley Penal. El Principio de Legalidad como límite constitucional de las Fuentes de la Ley Penal

|  |     |
|--|-----|
| 1. Fuentes de la ley penal y principio de legalidad .....  | 65  |
| 1.1. El aspecto formal.....  | 65  |
| 1.2. El aspecto político .....   | 70  |
| 2. Las limitaciones que el principio de legalidad impone al legislador en el proceso de creación del Derecho penal ..... | 73  |
| 2.1. Legalidad del tipo penal o de los delitos .....   | 73  |
| 2.1.1. El principio de la conducta .....   | 73  |
| 2.1.2. El principio de determinación .....   | 79  |
| 2.2. Legalidad de la pena.....   | 86  |
| 3. No hay delito ni pena sin que una ley propiamente tal los establezca en forma expresa y previa.....                   | 87  |
| 3.1. La ley penal ha de ser una ley propiamente tal (lex scripta) .....  | 87  |
| 3.2. La ley penal debe determinar, expresamente, la conducta punible y su penalidad (lex certa).....                     | 94  |
| 3.3. Irretroactividad de la ley penal (lex praevia) .....  | 99  |
| 3.3.1. ¿Cuándo ha de entenderse promulgada una ley? .....  | 101 |
| 3.3.2. ¿Cuándo una ley ha de considerarse más favorable al reo? .....  | 102 |
| 3.3.3. Leyes intermedias.....  | 103 |
| 3.3.4. Leyes temporales .....  | 104 |
| 3.3.5. Ultractividad de la ley penal.....  | 105 |
| 3.3.6. Leyes interpretativas .....   | 107 |
| 4. Garantías procesales, presunción de inocencia y presunciones legales .....  | 108 |

|   |     |
|---|-----|
| 5. Garantías de ejecución penal.....  | 109 |
| 6. ¿Impone el principio de legalidad la obligación de perseguir todos los delitos cometidos?..... | 111 |

### CAPÍTULO 3

#### Estructura de la Ley Penal

|  |     |
|--|-----|
| 1. La pena como carácter distintivo del Derecho penal.....   | 113 |
| 2. La distinción entre identificación y legitimación de la pena .....  | 116 |
| 2.1. Los fines de la pena como argumentos retóricos para la legitimación de su establecimiento e imposición .....                      | 117 |
| 2.1.1. Teorías absolutas .....   | 118 |
| 2.1.2. Teorías relativas .....   | 126 |
| 2.1.3. A manera de conclusión. Función de las penas privativas de la libertad .....  | 131 |
| a) Sentido y función de las penas privativas de libertad en los ordenamientos occidentales contemporáneos.....                         | 134 |
| b) El argumento de la incapacitación y el valor de la rehabilitación para la reducción del uso de la cárcel .....                      | 142 |
| 3. Extensión del Derecho penal.....  | 145 |
| 3.1. Medidas de seguridad.....   | 145 |
| 3.2. Delimitación con otras ramas del Derecho que establecen sanciones y, en especial, con el Derecho administrativo sancionador ..... | 149 |

|   |     |
|---|-----|
| 3.3. Delimitación normativa: autonomía y accesoriedad de las disposiciones penales frente a las de las otras ramas del ordenamiento ..... | 152 |
| 4. Otras características de la ley penal.....   | 154 |

## CAPÍTULO 4

### Creación de la Ley Penal

|  |     |
|--|-----|
| 1. Ius puniendi .....  | 157 |
| 2. Los límites normativos del ius puniendi en la actualidad: principio de legalidad, la prohibición de la tortura y otras penas crueles, inhumanas o degradantes, y otras prohibiciones constitucionales expresas (confiscación y pérdida de derechos previsionales) ..... | 160 |
| 3. Otras limitaciones normativas: el principio de reserva y el llamado test de proporcionalidad.....   | 164 |
| 4. Limitaciones ontológicas, materiales o naturales del ius puniendi. Su necesaria consideración como argumentos retóricos antes que limitaciones normativamente establecidas .....  | 169 |
| 4.1. Derecho penal: ultima ratio.....  | 172 |
| 4.2. El principio de lesividad y la tutela de bienes jurídicos.....  | 173 |
| 4.3. El principio de proporcionalidad (penal) .....  | 175 |

## CAPÍTULO 5

### Límites de la interpretación de la ley penal

|  |     |
|--|-----|
| 1. El sentido literal posible de la ley penal como límite normativo de la interpretación y aplicación de la ley penal en un sistema regido por el principio de legalidad .....                               | 177 |
| 2. La determinación del sentido literal posible como límite y presupuesto de la labor interpretativa.....  | 180 |
| 3. La determinación semántica del sentido literal posible de una disposición .....   | 182 |
| 4. Limitaciones normativas a la determinación del sentido literal posible de las normas penales. Vigencia de las reglas del Código Civil como reglas que precisan el alcance del principio de legalidad..... | 186 |
| 4.1. Determinación del sentido literal de conformidad con las reglas del Código civil. Límites “gramatical” y “sistemático” de la interpretación.....  | 190 |
| 5. La prohibición de la analogía como consecuencia de la limitación que impone a la aplicación del derecho el principio de legalidad. Distinción con la interpretación analógica .....                       | 193 |
| 6. Determinación del sentido literal posible y erratas legales .....   | 200 |

## CAPÍTULO 6

### Metodología de la interpretación

|   |     |
|---|-----|
| 1. El objetivo de la interpretación de la ley penal: interpretación declarativa, extensiva y restrictiva .....  | 205 |
| 2. Argumentos, métodos o elementos de la interpretación normativamente reconocidos para la delimitación y elección de una propuesta normativa dentro del sentido literal posible de una disposición penal ..... | 209 |
| 2.1. La política criminal del legislador o finalidad de la ley .....  | 209 |
| 2.2. El espíritu general de la legislación y la equidad natural.....  | 215 |
| 2.2.1. El principio pro reo como parte del espíritu general de la legislación chilena .....   | 217 |
| 2.2.2. El principio de non bis in ídem como parte del espíritu de la legislación chilena.....   | 219 |
| 2.2.3. El principio de insignificancia como parte del espíritu de la legislación chilena.....   | 220 |
| 2.2.4. El principio de vigencia como parte del espíritu de la legislación chilena.....  | 221 |
| 2.2.5. La equidad natural .....   | 222 |
| 3. Otras limitaciones normativas de la interpretación:<br>Los principios de especialidad y posterioridad.....   | 223 |
| 3.1. El principio de especialidad<br>( <i>lex specialis derogat generali</i> ) .....  | 224 |
| 3.2. El principio de posteridad ( <i>lex posterior derogat priori</i> ) .....   | 225 |
| 4. Postulados o tópicos sin reconocimiento normativo expreso, empleados en la interpretación como recursos argumentativos .....   | 229 |

|  |            |
|--|------------|
| 4.1. Postulados o tópicos jurídicos como recursos argumentativos. Límites y practicabilidad.....   | 229        |
| 4.2. Algunos postulados o tópicos jurídicos.....   | 235        |
| 4.2.1. Tópicos o postulados que refuerzan el valor persuasivo del argumento o entinema en que se funda una propuesta normativa producto de la interpretación ..... | 236        |
| <b>BIBLIOGRAFÍA.....</b>   | <b>241</b> |