



# ÍNDICE

<b>PRÓLOGO</b> , PATRICIA FARALDO CABANA.....	5
<b>PRÓLOGO</b> , JOSÉ ÁNGEL BRANDARIZ GARCÍA.....	9
<b>AGRADECIMIENTOS</b> .....	13
<b>ABREVIATURAS</b> .....	15
<b>INTRODUCCIÓN</b> .....	19
<b>CAPÍTULO I. NATURALEZA Y CONTENIDO DE LA LEGALIDAD PENAL</b> .....	27
1. LEY Y JURIDICIDAD .....	27
2. LEGALIDAD PENAL .....	34
3. LA NATURALEZA DE LA LEGALIDAD PENAL: REGLA Y GARANTÍA .....	35
3.1. La legalidad penal como regla.....	35
3.2. Legalidad como garantía.....	43
4. REGLAS QUE EMANAN DE LA LEGALIDAD PENAL.....	51
5. LA LEGALIDAD PENAL COMO REGLA DE ATRIBUCIÓN Y TÉCNICA DE REMISIÓN.....	62
5.1. Fundamento político de la legalidad penal como regla de atribución.....	64
6. CARÁCTER FÁCTICO DE LA LEGALIDAD PENAL .....	66
7. LAS DERIVACIONES LÓGICO-NORMATIVAS DE LA LEGALIDAD PENAL.....	66
7.1. Determinación ( <i>lex scripta y certa</i> ).....	68
7.1.1. Determinación (definición) del contenido de la prohibición penal .....	69
7.1.2. La determinación como simplicidad .....	72

7.1.3. El mandato de determinación como criterio de delimitación .....	76
7.2. Taxatividad ( <i>lex stricta</i> ) .....	83
7.3. Irretroactividad ( <i>lex praevia</i> ) .....	95
7.3.1. Irretroactividad y legalidad penal.....	96
7.3.2. Retroactividad y carácter declarativo de la sentencia...	99
7.3.3. Retroactividad y cambios jurisprudenciales.....	101
7.4. Ley más favorable ( <i>lex mitior</i> ) .....	105
7.5. Prohibición de doble criminalización o incriminación ( <i>ne bis in ídem</i> ) .....	107
8. LEGALIDAD PENAL: ENTRE LO PROCEDIMENTAL Y LO MATERIAL.....	113
9. LEGALIDAD PENAL Y ESTRATEGIA. SU COMPONENTE JURÍDICO Y POLÍTICO.....	123
9.1. Legalidad penal y correlación de fuerzas .....	128
9.2. La decisión sobre el orden a conservar .....	130
9.3. Derecho Penal europeo .....	135
10. LA LEGALIDAD PENAL Y ESTADO DE DERECHO: FUNDAMENTOS DEMOCRÁTICOS.....	140
10.1. Derechos fundamentales y legalidad penal .....	142
10.2. Seguridad jurídica: predictibilidad y previsibilidad .....	143
10.2.1. Predictibilidad y mandato de determinación y certeza ...	148
10.2.2. Previsibilidad como prohibición de analogía.....	149
10.2.3. Fundamento de la predictibilidad y la previsibilidad ...	150
10.2.3.1. Legalidad penal y culpabilidad.....	150
10.2.3.2. Legalidad penal y fines de la pena.....	151
11. LEGALIDAD PENAL Y SEPARACIÓN DE PODERES.....	151
<b>CAPÍTULO II. LA EVOLUCIÓN DE LA LEGALIDAD PENAL.....</b>	<b>159</b>
12. EL ORIGEN ILUSTRADO DE LA LEGALIDAD PENAL .....	160
13. LA ILUSTRACIÓN Y EL DERECHO PENAL.....	167
14. LA INFLUENCIA DEL ESTADO LEGALISTA. REMISIÓN .....	177
15. CONSTITUCIONALIZACIÓN DEL DERECHO PENAL.....	178
15.1. Neoconstitucionalismo y derechos fundamentales.....	178
15.2. ¿Constitucionalización del Derecho Penal?.....	185
16. DESVIACIONES HISTÓRICAS DEL MODELO ILUSTRADO..	192
16.1. La concepción de legalidad penal en España.....	192
16.2. Las experiencias dictatoriales europeas del siglo xx .....	195
17. MODELO DE LEGITIMACIÓN Y CRISIS .....	205
18. TRES ENFOQUES DE LA «CRISIS» DE LA LEGALIDAD PENAL .....	207
18.1. Primer enfoque: crisis de la juridicidad como crisis de la legalidad penal .....	209

18.2. Segundo enfoque: crisis de la función garantista de la legalidad penal .....	218
18.2.1. Descripción del fenómeno.....	218
18.2.2. Toma de posición: crisis antigua y ausencia de mecanismos garantistas alternativos .....	226
18.2.2.1. Neoabsolutismo parlamentarista.....	227
18.2.2.2. Más espada que escudo .....	240
18.3. Tercer enfoque: crisis de la capacidad limitadora de la legalidad penal .....	248
18.3.1. Presiones sobre el sistema penal.....	253
18.3.2. Fenómenos que concretan la presión sobre el sistema penal .....	260
18.3.2.1. Expansión.....	261
18.3.2.2. Abuso de los efectos simbólicos del Derecho Penal.....	268
18.3.2.3. Populismo penal y fenómenos encubiertos..	270
18.3.2.4. Actitud punitivista.....	280
18.4. Toma de posición: la legalidad penal carece de función limitadora .....	283
<b>CAPÍTULO III. EL MODELO POLICÉNTRICO.....</b>	<b>289</b>
19. DISTINTAS VERSIONES DE UN MISMO INSTITUTO.....	289
20. LA VERSIÓN ANGLOSAJONA DE LA LEGALIDAD PENAL..	293
20.1. ¿Legalidad penal en el <i>common law</i> ?.....	293
20.2. Las diferencias .....	298
20.3. ¿Positivización de la legalidad penal en la cultura jurídica anglosajona?.....	305
21. LA VERSIÓN CONTINENTAL DE LA LEGALIDAD PENAL...	308
21.1. La positivización de la legalidad penal .....	308
21.2. La positivización de la legalidad penal en el Ordenamiento jurídico español.....	309
22. LA VERSIÓN SUPRANACIONAL DE LA LEGALIDAD PENAL .....	313
22.1. La positivización supranacional de la legalidad penal en el Derecho internacional de los derechos humanos .....	317
22.2. La autonomía de los Derechos internos .....	322
22.3. La apertura de las fuentes de la legalidad penal en el DIDH	324
22.4. El concepto de Derecho ( <i>iure</i> ) en el CEDH.....	328
22.4.1. Tenor literal: la diferenciación entre ‘Ley’ y ‘Law’ ...	329
22.4.2. Concepto unitario de law/Derecho en el CEDH.....	330
22.4.3. Interpretación judicial y creación del Derecho Penal...	331
22.4.4. Accesibilidad y predictibilidad.....	334
22.5. Irretroactividad en el DIDH: la cláusula Núremberg .....	340

22.5.1. Irretroactividad y <i>nullum crimen sine iure</i> .....	342
22.5.2. Carácter excepcional de la cláusula Núremberg .....	343
22.5.3. La cláusula Núremberg en el desarrollo del TEDH ...	344
22.6. Problemas de aplicación en el Derecho interno de la versión supranacional de legalidad penal .....	348
<b>CONSIDERACIONES FINALES</b> .....	359
<b>ANEXOS</b> .....	373
23. TABLA 6. ASPECTOS DE LA LEGALIDAD PENAL POSITIVI- ZADOS EN PAÍSES MIEMBROS DE LA UE.....	373
24. TABLA 7. ASPECTOS DE LA LEGALIDAD PENAL POSITIVI- ZADOS EN PAÍSES MIEMBROS DE LA ORGANIZACIÓN DE ESTADOS AMERICANOS .....	375
<b>BIBLIOGRAFÍA CITADA</b> .....	377