



## ÍNDICE

Nota preliminar a la presente edición	XV
Prólogo de Fernando Velásquez V. a la presente edición	XIX
Prólogo de Ignacio Berdugo Gómez de la Torre	XXXI
Prólogo de Hans Joachim Hirsch	XXXV
Nota preliminar	XXXIX
Introducción	
I. Objeto de estudio	1
1. Importancia y actualidad	1
2. Presentación del tema	3
II. Alcance de esta investigación y justificación de su estructura	15
1. Alcance de la investigación	15
2. Justificación de su estructura	15
Primera parte	
BASES TEÓRICAS	
Capítulo I	
Fines de la pena e individualización judicial de la pena	
I. Delimitación conceptual y metodológica general	21
1. El concepto “individualización judicial de la pena”	21
2. El concepto “factor individualizador de la pena”, y sus tres significados como factor final, real y lógico	26
3. Las fases de la individualización judicial de la pena	28
4. Punto de partida lógico-jurídico	31
II. Los fines de la pena	36
1. Delimitación conceptual y metodológica	36
2. Evolución del pensamiento sobre los fines de la pena	46
3. Los fines de la pena a la luz de la constitución española de 1978	61
4. La importancia de los fines de la pena en la I.J.PE	69
III. Las antinomias de los fines de la pena	70
1. Introducción	70
2. Antinomias y sistema penal	71
3. Las antinomias entre fines en la individualización judicial de la pena y su vinculación al problema de la culpabilidad	74
4. La antinomia entre prevención y culpabilidad	81
5. La antinomia entre prevención general y prevención especial	91
IV. La relación entre los fundamentos teóricos del Derecho penal y los criterios de la individualización judicial de la pena	95
1. Introducción	95
2. Posiciones teóricas fundamentales	96
Capítulo II	
Análisis del fin preventivo general de la pena	
I. Importancia de la prevención general en la ciencia penal de nuestros días	105
II. La prevención general negativa	110
1. Concepto	110
2. Problemas de la prevención general negativa	112

III. La prevención general positiva	123
1. Concepto y funciones	123
2. Modelos de pensamiento de la prevención general positiva	130
3. Críticas a la prevención general positiva	148
 Capítulo III	
La prevención general como factor final de la individualización judicial de la pena	
I. Prevención general negativa como factor final de la “individualización judicial de la pena”	157
1. Marco de la discusión	157
2. Aportaciones de la jurisprudencia en Alemania después de 1945	159
3. Objecciones frente a la prevención general negativa como factor de la individualización judicial de la pena	165
II. Prevención general positiva como factor final de la individualización judicial de la pena	175
1. Introducción	175
2. Marco de la discusión	178
3. Prevención de integración e individualización judicial de la pena: sobre la idea de la eficacia preventivo-general de la pena adecuada a la culpabilidad	181
4. Defensa del ordenamiento jurídico e individualización judicial de la pena	186
5. Problemas de la prevención general positiva como factor final de la individualización judicial de la pena	195
III. Clasificación general de perspectivas teóricas	198
1. Introducción	198
2. Clasificación de grupos de puntos de vista por el grado de licitud/ilicitud que se otorga a la prevención general en la individualización judicial de la pena	199
IV. Visiones sistemáticas por autores	206
1. Bruns	206
2. Haag	211
3. Baumann	213
4. Frisch	214
5. Zipf	219

## Segunda parte FUNDAMENTOS DOGMÁTICOS Y SU PROYECCIÓN NORMATIVA

 Capítulo IV	
Prevención general y teorías de la individualización judicial de la pena	
I. Importancia y requisitos de una teoría de la “individualización judicial de la pena”	225
II. ¿Hacia la racionalización de la individualización judicial de la pena?	226
1. Introducción	226
2. Proyectos de una individualización judicial de la pena formalizada	227
III. Teorías de la individualización judicial de la pena	234
1. La teoría de la pena exacta o puntual	234
2. La teoría del espacio de juego	235
3. Teoría del acto de gestación social	248
4. Teoría del valor jerárquico del empleo	251
5. La concepción del parágrafo 59 del Proyecto Alternativo de Código Penal alemán de 1966	254
6. La teoría de la proporcionalidad con el hecho	256
7. Teoría de la retribución de la culpabilidad por el hecho	267
IV. Los modelos en la dogmática del derecho de la individualización judicial de la pena	271

## Capítulo V

Prevención general y culpabilidad en la individualización judicial de la pena	273
I. Introducción	273
II. Consideraciones previas sobre la culpabilidad	275
1. La “encrucijada” de la culpabilidad	275
2. La diversificación de conceptos y funciones de la culpabilidad	284
III. El concepto de culpabilidad en la individualización judicial de la pena	290
1. La exclusión de la culpabilidad de autor	290
2. La “culpabilidad por el hecho”	294
IV. La estructura de la culpabilidad en la individualización judicial de la pena	303
1. Marco de la discusión	303
2. Posiciones teóricas	317
V. La función de la culpabilidad en la individualización judicial de la pena	326
1. Posiciones teóricas fundamentales	326
2. La función de limitación en concreto	333

## Capítulo VI

### Análisis de los criterios del Código Penal de 1995 para la “individualización judicial de la pena”

I. Introducción	347
II. La protección de bienes jurídicos y el sistema de marcos penales	350
1. El concepto de “marco penal genérico” y “marco penal concreto”	350
2. La importancia del marco penal típico (determinación legal de la pena) para la prevención general y la individualización judicial de la pena	352
III. Arbitrio del juez penal e individualización de la pena	353
1. Consideraciones generales y criterios del Tribunal Supremo sobre dosimetría punitiva	353
2. Revisabilidad de la individualización judicial de la pena (doctrina del Tribunal Supremo)	356
3. El jurado en la individualización judicial de la pena	361
IV. Circunstancias modificativas de la responsabilidad criminal e individualización judicial de la pena	362
1. Introducción	362
2. Compensación racional de circunstancias modificativas de la responsabilidad criminal e individualización judicial de la pena [art. 66.1º CP 1995]	363
3. Otras reglas de aplicación de las penas	368
4. Fundamento político criminal de las circunstancias atenuantes	374
5. Fundamento político-criminal de las circunstancias agravantes	376
V. El criterio de la gravedad del hecho	378
1. Aproximación al concepto según la doctrina y la jurisprudencia	378
2. La gravedad del hecho como factor real de la individualización judicial de la pena	379
VI. Las circunstancias personales del delincuente	397
1. Importancia del criterio en el CP 1995	397
2. La personalidad del delincuente como factor real de la individualización judicial de la pena	398
3. Otras circunstancias personales	408
VII. La individualización judicial de la pena lato sensu en el Código Penal 1995	411
1. Consideraciones preliminares: crisis de la pena privativa de libertad	411
2. Los “sustitutivos penales”	415
3. Valoración de las novedades del CP de 1995 en esta materia	421
4. Prevención general y “sustitutivos penales”	427
Conclusión final	431
Bibliografía	441