

La determinación judicial de la pena con perspectiva de género

Autora: Daniela Domeniconi

Toledo ediciones /2023

www.librotecna.cl

ÍNDICE

Agradecimientos 9

Prólogo de *HERNÁN G. BOUVIER*..... 11

Abreviaturas 21

Capítulo 1

**LA DETERMINACIÓN JUDICIAL DE LA PENA:
CONCEPTO, LEGISLACIÓN Y PROBLEMAS**

1. Introducción 23

2. La determinación judicial de la pena: concepto 25

3. La determinación de la pena en el Código Penal argentino .. 27

4. Problemas generales de nuestro sistema de determinación
de la pena 32

5. Problemas concretos en la práctica de los tribunales 35

 5.1. Discrecionalidad. Distinción con la arbitrariedad.
 Delimitación de casos 36

 5.2. Un ejemplo de arbitrariedad 38

 5.3. Ejemplificación de los problemas generales más
 comunes en la individualización de la pena 41

Capítulo 2

**PROBLEMAS ESPECÍFICOS DE LA DETERMINACIÓN DE
LA PENA RELATIVOS AL GÉNERO**

1. Conceptos relevantes: género, sexo, estereotipos, interseccionalidad	53
1.1. Sexo, género, estereotipos	53
1.2. Interseccionalidad	57
1.3. Violencia de género	59
a. Concepto de violencia de género en la legislación internacional de derechos humanos	60
b. Concepto de violencia de género en la jurisprudencia del Tribunal Superior de Justicia de Córdoba	64
1.4. Estereotipos de género y determinación de la pena	65

Capítulo 3

**LA IMPORTANCIA DE LA PERSPECTIVA DE GÉNERO EN
LA DETERMINACIÓN DE LA PENA**

1. Deber de juzgar con perspectiva de género y su impacto en la determinación de la pena	69
1.1. Ejemplos de determinación de la pena de manera desigual o discriminatoria respecto al género	70
1.2. Ejemplos de determinación de la pena de manera omisiva o deficiente respecto a la fundamentación de la violencia de género	73
2. Lineamientos para lograr un mejor sistema de determinación de la pena	77
2.1. Solución de <i>lege ferenda</i> : modificación legislativa	78

a. El caso norteamericano	79
b. El proyecto de reforma argentino	82
2.2. Solución de <i>sententia ferenda</i> : juzgar con perspectiva de género en la individualización de la pena	86

Capítulo 4

LINEAMIENTOS GENERALES PARA UNA CORRECTA INDIVIDUALIZACIÓN DE LA PENA

1. Consideraciones generales sobre cómo determinar la pena	89
2. Consideraciones metodológicas	90
2.1. Primer paso: delimitación de la escala penal a imponer según los parámetros de la gravedad continua	91
2.2. Segundo paso: consideración de la escala de gravedad continua en abstracto	93
2.3. Tercer paso: consideración de la escala de gravedad continua en concreto	96
3. Consideraciones constitucionales	97
3.1. Principios constitucionales explícitos e implícitos	98
3.2. Principios constitucionales y su interpretación para la determinación de la pena	102
a. Principio de legalidad	103
b. Principio de reserva	105
c. Principio de igualdad	107
3.3. Aplicación de los principios constitucionales a lineamientos concretos para la determinación de la pena	111

a. Circunstancias objetivas	111
b. Circunstancias subjetivas en relación con el hecho	115
c. Circunstancias subjetivas en sentido estricto	124
d. Recapitulación.....	128

Capítulo 5

LINEAMIENTOS CONCRETOS PARA UNA INDIVIDUALIZACIÓN DE LA PENA CON PERSPECTIVA DE GÉNERO

1. Punto de partida: escalas de gravedad continua y principios constitucionales. Recapitulación	129
2. Supuestos relacionados con delitos en contextos de género	130
2.1. Casos de violencia de género.....	130
a. Violencia de género y violencia familiar. Conceptos	130
b. Distinciones entre violencia de género y violencia familiar	132
c. Normativa aplicable	135
1- Legislación internacional	136
2- Recomendaciones y declaraciones internacionales..	137
3- Principios internacionales	138
4- Legislación nacional	139
5- Legislación provincial	140
6- Reglamentaciones locales relevantes	140
d. Graduación de la violencia como criterio para individualizar la pena	141
Reglas Específicas para la ponderación de agravantes y atenuantes en materia de violencia de género	142

i. Contexto objetivo	145
ii. Contexto subjetivo	146
2.2. Determinación de la pena en el caso de mujeres imputadas	153
a. Análisis contextual y vulnerabilidad	159
b. El caso de la mujer imputada y víctima de violencia de género	163
c. El caso de las personas lesbianas, gays, transexuales, travestis, intersex y de género diverso imputadas	168
3. Supuestos especiales	170
3.1. Determinación de la pena en casos de prisión perpetua	170
3.2. Límite de la pena pedida por el Ministerio Público Fiscal en el trámite de juicio abreviado	173
3.3. Condena condicional en delitos de violencia de género	174
3.4. Control casatorio	174
El control casatorio en la jurisprudencia del Tribunal Superior de Justicia de la Provincia de Córdoba	177
Conclusiones	181
Bibliografía	183