

# La determinación judicial de la pena con perspectiva de género

Autora: Daniela Domeniconi

Toledo ediciones /2023

www.librotecna.cl

## ÍNDICE

Agradecimientos .....	9
Prólogo de <i>HERNÁN G. BOUVIER</i> .....	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

www.librotecna.cl

## 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
<b>Conclusiones .....</b>	<b>181</b>
<b>Bibliografía .....</b>	<b>183</b>