

ediciones
DER



Editores

Kai Ambos

José Luis Guzmán Dalbora

Derecho y cambio social
Estudios críticos en homenaje
a Eduardo Novoa Monreal

Prólogo José Luis Guzmán Dalbora

CoEdiciones

DER EDICIONES es una Editorial Jurídica creada por un grupo de Editores de larga trayectoria.

Estamos en la búsqueda de publicaciones de innegable valor científico. Nuestra propuesta pone énfasis en una cuidada elaboración técnica, colocando nuestra experiencia al servicio de la comunidad jurídica.

Nuestro catálogo editorial está compuesto por las siguientes colecciones: Ensayos Jurídicos, Monografías, Manuales, Cuadernos Jurídicos, Co-ediciones, Revistas y Obras prácticas.

Invitamos a aquellos profesores, investigadores o abogados en ejercicio, que hayan escrito una tesis de maestría, monografía, ensayo, manual u otra obra de interés práctico, a publicar con nosotros.

Para mayor información, escribanos a info@derediciones.com o visite nuestra página web www.derediciones.com

DERECHO Y CAMBIO SOCIAL.

ESTUDIOS CRÍTICOS EN HOMENAJE A EDUARDO NOVOA MONREAL

© EDEVAL

2018 DER EDICIONES LIMITADA

Manuel Barros Borgoño 110, oficina 504, comuna de Providencia, ciudad de Santiago, Chile
Teléfono +56 22 402 96 66

www.derediciones.com

EDEVAL

Avenida Errázuriz, 2120, Valparaíso, Chile

Registro de Propiedad Intelectual: N° 293201

ISBN 978-956-9959-22-6

Primera edición, julio de 2018 DER Ediciones Limitada

Tiraje: 300 ejemplares

Impresores: Andros Impresores

Impreso en Chile / Printed in Chile

ADVERTENCIA

La Ley N° 17.336 sobre Propiedad Intelectual prohíbe el uso no exceptuado de obras protegidas sin la autorización expresa de los titulares de los derechos de autor.

El fotocopiado o reproducción por cualquier otro medio o procedimiento de la presente publicación queda expresamente prohibido.



*Contribuyeron generosamente a esta edición
la Facultad de Derecho y Ciencias Sociales y el Centro de
Investigaciones de Filosofía del Derecho y Derecho penal (CIFDE)
de la Universidad de Valparaíso,
y el Instituto de Ciencias Penales de Chile*

INDICE

PRESENTACIÓN.....	1
PRÓLOGO.....	3
RESEÑA DE LOS AUTORES.....	7
TRAYECTORIA.....	9
EDUARDO NOVOA MONREAL (1916-2006): UN JURISTA CHILENO.....	11
José Luis Guzmán Dalbora	
ESTUDIOS	37
CAPÍTULO I. EDUARDO NOVOA MONREAL EN LA CIENCIA PENAL CHILENA DEL SIGLO XX.....	39
Jean Pierre Matus	
1. EL CONTEXTO CIENTÍFICO AL MOMENTO DE LA FORMACIÓN Y DESARROLLO ACADÉMICO DE EDUARDO NOVOA MONREAL	40
2. EDUARDO NOVOA MONREAL Y SU VERSIÓN RIGUROSA DEL SISTEMA NEOCLÁSICO.....	43
3. LA PARTICIPACIÓN DE EDUARDO NOVOA MONREAL EN LOS PROYECTOS DE REFORMA AL CÓDIGO PENAL.....	45
3.1. El Proyecto de reformas técnicas de 1946.....	46
3.2. El salto al vacío: El Proyecto del Código Penal Tipo para Latinoamérica	49
A) El contexto en las décadas de 1950 a 1970	49
B) Pax dogmática y Código penal tipo para Latinoamérica.....	50
4. LA CONSOLIDACIÓN DEL INSTITUTO DE CIENCIAS PENALES DE LA MANO DE DON EDUARDO NOVOA.....	52

5. EDUARDO NOVOA MONREAL, HOY	57
BIBLIOGRAFÍA	59

CAPÍTULO II. LA POLÉMICA CAUSALISMO-FINALISMO Y EDUARDO NOVOA MONREAL

65

Hernán Hormazábal Malarée

1. INTRODUCCIÓN.....	65
2. CRÍTICA AL HERMETISMO DE LA DOGMÁTICA Y ADHESIÓN AL CAUSALISMO DE EDUARDO NOVOA MONREAL	66
3. EL ESCENARIO DE LA POLÉMICA EN QUE INTERVIENE NOVOA MONREAL. DESARROLLO E HIPERTROFIA DE LA DOGMÁTICA DESPUÉS DE LA GUERRA	70
4. LA DEFENSA DE NOVOA DE LA TEORÍA DEL DELITO COMO PROPUESTA METODOLÓGICA...	73
5. LA DISCUSIÓN SOBRE LA NATURALEZA DEL INJUSTO. LA ADHESIÓN DE NOVOA MONREAL A LA TESIS DEL DESVALOR DE RESULTADO COMO FUNDAMENTO DEL INJUSTO	75
6. LA VALIDEZ DE LA POSTURA DE EDUARDO NOVOA MONREAL EN EL ESTADO ACTUAL DE LA DISCUSIÓN.....	80
BIBLIOGRAFÍA	83

CAPÍTULO III. EL “CAUSALISMO” METODOLÓGICO DE EDUARDO NOVOA MONREAL

87

Juan Pablo Mañalich Raffo

1. LA DOGMÁTICA COMO DIDÁCTICA	87
2. EL “CAUSALISMO” COMO METODOLOGÍA	90
3. EL MÉTODO DE LA DESCOMPOSICIÓN CONCEPTUAL.....	93
4. TIPICIDAD Y ANTIJURIDICIDAD	98
5. DOLO Y CULPA	105
6. DE NUEVO: LA DOGMÁTICA COMO DIDÁCTICA	109
BIBLIOGRAFÍA	110

CAPÍTULO IV. TENTATIVA DE DELITO Y CONCURSO DE PERSONAS EN EL HECHO PUNIBLE EN LA OBRA DE EDUARDO NOVOA MONREAL.....

113

Javier Contesse Singh

1. INTRODUCCIÓN.....	113
2. VARIACIONES DE LA RESPONSABILIDAD PENAL: EL FORMALISMO DESCRIPTIVISTA DE NOVOA	114

3.	LA TENTATIVA DE DELITO COMO CURSO CAUSAL INTERRUMPIDO.....	117
3.1.	La tentativa de delito como instancia de falta de consumación.....	117
3.2.	¿La tentativa como conducta “accesoriamente” típica?	120
3.3.	La tentativa como interrupción de un curso causal idóneo.....	123
	A) El fundamento “dualista” del injusto de la tentativa	123
	B) La tentativa como curso causal (interrumpido) idóneo	126
4.	EL CONCURSO DE PERSONAS COMO ESQUEMA DE CONVERGENCIA	128
4.1.	El concurso de personas en el hecho punible como variación de la responsabilidad	128
4.2.	¿Tipicidad “accesoria” del concurso de personas?	131
4.3.	El concurso de personas como esquema de convergencia doble.....	132
4.4.	Las formas de concurso de personas en el hecho punible	136
	BIBLIOGRAFÍA.....	138

CAPÍTULO V. LAS CONCEPCIONES FILOSÓFICO-JURÍDICAS DE EDUARDO NOVOA MONREAL..... 141

José Luis Guzmán Dalbora

1.	PANORAMA Y ORDENACIÓN DE LAS CONCEPCIONES FILOSÓFICO-JURÍDICAS DEL AUTOR...	141
2.	CONCEPTO DEL DERECHO Y SU DISTINCIÓN DE LA MORAL	145
3.	DIVISIONES DEL DERECHO POSITIVO	153
4.	EL PROBLEMA DEL DERECHO NATURAL	156
5.	VALIDEZ DEL DERECHO Y JUSTIFICACIÓN DEL <i>IUS PUNIENDI</i>	161
5.	GÉNESIS Y DESARROLLO DEL DERECHO.....	171
6.	LA EPISTEMOLOGÍA JURÍDICA DE NOVOA MONREAL	174
7.	CONCLUSIÓN	179
	BIBLIOGRAFÍA	180

CAPÍTULO VI. EL IDEARIO POLÍTICO, SOCIO-JURÍDICO Y POLÍTICO-CRIMINAL DE EDUARDO NOVOA MONREAL..... 187

Myrna Villegas Díaz

1.	INTRODUCCIÓN.....	187
2.	EL IDEARIO POLÍTICO Y SOCIO-JURÍDICO DE NOVOA.....	189
2.1.	La recuperación del cobre y la afectación de los intereses norteamericanos	192
2.2.	La recuperación de predios y empresas y la afectación del sector chileno acomodado	193

IV

3. ¿EL DERECHO COMO INSTRUMENTO PARA EL CAMBIO SOCIAL?	196
4. IDEARIO POLÍTICO-CRIMINAL	201
4.1. El Derecho (penal) no es omnipotente y tiene límites intrínsecos y extrínsecos	203
4.2. El Derecho penal es el instrumento de una determinada concepción política y, por ende, no existe un fundamento asocial y ahistórico del <i>ius puniendi</i>	207
4.3. Necesidad de hacer frente al delito como un fenómeno social, encarándolo desde un punto de vista multidisciplinario.....	209
4.4. El uso racional del instrumento punitivo y la consecuencia jurídica del delito como instrumento de reeducación	209
4.5. La visión latinoamericanista	212
5. COMENTARIO FINAL.....	214
BIBLIOGRAFÍA.....	215

CAPÍTULO VII. EDUARDO NOVOA MONREAL Y EL PROBLEMA DE LA PROPIEDAD PRIVADA

Javier Wilenmann von Bernath

1. INTRODUCCIÓN.....	219
2. LA PROPIEDAD SITUADA: INSTITUCIÓN HISTÓRICAMENTE MEDIADA INTEGRADA A UN MODO DE ORGANIZACIÓN	223
3. CRÍTICA A LA PROPIEDAD CONTEMPORÁNEA COMO CRÍTICA DEL DERECHO NATURALIZADO	229
3.1. Crítica a la propiedad como crítica al capitalismo: la propiedad como concepto político.....	230
3.2. La crítica directa al concepto jurídico de la propiedad.....	235
3.3. La propiedad y la ideología de las ciencias jurídicas.....	237
4. EL PROBLEMA DEL CAMBIO DE LA LEGALIDAD: OPTIMISMO Y PESIMISMO EN NOVOA (O DEL SOCIALCRISTIANISMO ENTUSIASTA A LA IZQUIERDA MILITANTE Y LA IZQUIERDA DESENCANTADA)	240
BIBLIOGRAFÍA.....	243

CAPÍTULO VIII. EDUARDO NOVOA MONREAL Y LA TUTELA PENAL DEL ORDEN PÚBLICO ECONÓMICO

Luis Varela Ventura-Jaime Winter Etcheberry

1. INTRODUCCIÓN.....	247
2. EL CONCEPTO DE DERECHO (PENAL) ECONÓMICO Y EL CATÁLOGO DE DELITOS ECONÓMICOS EN LA OBRA DE NOVOA MONREAL.....	248

3. BIEN JURÍDICO DE LOS DELITOS ECONÓMICOS.....	252
4. PROYECCIONES DE LA OBRA DE NOVOA A LA REALIDAD ACTUAL DEL DERECHO PENAL ECONÓMICO CHILENO.....	260
5. CONCLUSIÓN.....	265
BIBLIOGRAFÍA.....	266

CAPÍTULO IX. LA COLISIÓN ENTRE LA LIBERTAD DE INFORMACIÓN Y EL DERECHO A LA VIDA PRIVADA EN LA OBRA DE EDUARDO NOVOA MONREAL. RETROSPECTIVA CRÍTICA.....

Mauricio A. Reyes López

1. INTRODUCCIÓN.....	269
2. LIBERTAD DE INFORMACIÓN.....	272
3. EL DERECHO A LA VIDA PRIVADA.....	275
3.1. Contenido y límites.....	275
3.2. Vulneración del derecho a la vida privada.....	280
4. CONFLICTO ENTRE EL DERECHO A LA VIDA PRIVADA Y LA LIBERTAD DE INFORMACIÓN....	281
5. SOLUCIÓN A LA COLISIÓN ENTRE LA LIBERTAD DE INFORMACIÓN Y EL DERECHO A LA VIDA PRIVADA.....	291
6. EXCURSO: LA SITUACIÓN DE LA PRENSA Y LA LIBERTAD DE INFORMACIÓN. LAS IDEAS DE NOVOA EN PERSPECTIVA HISTÓRICA.....	296
7. BALANCE CRÍTICO.....	300
BIBLIOGRAFÍA.....	301

CAPÍTULO X. EDUARDO NOVOA MONREAL, EL DERECHO PENAL INTERNACIONAL Y LA PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS DEL HOMBRE.....

Carlos Cabezas Cabezas

1. INTRODUCCIÓN.....	305
2. LOS DERECHOS DEL HOMBRE Y EL DERECHO PENAL INTERNACIONAL EN LA ÉPOCA DE EDUARDO NOVOA MONREAL.....	306
2.1. Los derechos humanos.....	306
2.2. El Derecho penal internacional.....	308
3. LOS DERECHOS DEL HOMBRE EN LA CONCEPCIÓN DE EDUARDO NOVOA MONREAL.....	310
3.1. Las premisas filosóficas y políticas. Posición del individuo en la cosmovisión de Eduardo Novoa. Defensa de la dignidad como origen de todo derecho fundamental.....	310

3.2. La protección de los derechos del hombre. La lucha entre individualismo y colectivismo	312
3.3. Consecuencias. La defensa de los derechos individuales y su adecuado balance con el bien común a través de los deberes sociales	316
4. EL DERECHO PENAL INTERNACIONAL EN EL PENSAMIENTO DE EDUARDO NOVOA MONREAL	318
4.1. El caso “Walther Rauff”	318
4.2. Aspectos principales de la concepción del Derecho penal internacional en el alegato de Eduardo Novoa Monreal	319
5. CONCLUSIONES	323
BIBLIOGRAFÍA	324

PRESENTACIÓN

El Centro de Estudios de Derecho Penal y Procesal Penal Latinoamericano (CEDPAL) es una entidad autónoma del Instituto de Ciencias Criminales de la Facultad de Derecho de la Universidad Georg-August de Göttingen y parte integrante del Departamento para Derecho Penal Extranjero e Internacional. Fue fundado por la resolución del Rectorado de la Universidad de fecha 10 de diciembre de 2013 con base en la decisión del Consejo de la Facultad de Derecho de fecha 6 de noviembre de 2013. Su objetivo es promover la investigación en ciencias penales y criminológicas en América Latina y fomentar, a través de diferentes modalidades de oferta académica, la enseñanza y capacitación en esas áreas. El Centro está integrado por una Dirección, una Secretaría Ejecutiva y un Consejo Científico, así como por investigadores adscriptos y miembros externos (más información en: <http://www.cedpal.uni-goettingen.de>).

Una de las principales actividades del Centro es la coordinación y el desarrollo de proyectos de investigación. En este libro presentamos los resultados del proyecto nacional de investigación sobre “Eduardo Novoa Monreal y el Derecho penal de su tiempo”, coordinado conjuntamente con el Prof. Dr. José Luis GUZMÁN DALBORA (Universidad de Valparaíso, Chile).

Las versiones preliminares de los trabajos fueron presentadas y discutidas en un seminario organizado por el CEDPAL en conjunto con la contraparte chilena. El seminario fue llevado a cabo en la sede del CEDPAL en la ciudad de Göttingen, Alemania, los días 24 y 25 de abril de 2017 y contó con la participación de profesores, investigadores y doctorandos.

Las exposiciones estuvieron a cargo del Prof. Dr. Jean Pierre MATUS ACUÑA, Prof. Dr. José Luis GUZMÁN DALBORA, Prof. Dra. Myrna VILLEGAS

DÍAZ, Prof. Dr. Hernán HORMAZÁBAL MALARÉE, Prof. Dr. Juan Pablo MAÑALICH RAFFO, Prof. Javier CONTESSE SINGH, Prof. Dr. Carlos CABEZAS CABEZAS, Prof. Jaime WINTER ETCHEBERRY, Prof. Luis VARELA VENTURA, Prof. Dr. Javier WILENMANN VON BERNATH y Prof. Mauricio REYES LÓPEZ.

El evento contó además con la presencia de doctorandos chilenos de diferentes universidades europeas, otros investigadores adscriptos y miembros de la Secretaría del CEDPAL. La moderación estuvo a cargo del Prof. Dr. Dr. h.c. Kai AMBOS.

Con posterioridad, los autores presentaron la versión definitiva de sus trabajos procurando tener en cuenta las observaciones hechas por los participantes del seminario. Esa versión final fue sometida a la evaluación del CEDPAL.

Deseamos agradecer en este lugar a todos quienes han hecho posible la publicación de esta obra y la realización del seminario de discusión.

Prof. Dr. Kai AMBOS
Director General - CEDPAL
Georg August Universität Göttingen
Juez del Tribunal Especial para
Kosovo - La Haya (Países Bajos)

Prof. Dr. Ezequiel MALARINO
Director Académico - CEDPAL
Universidad de San Andrés
CONICET

Göttingen y Buenos Aires, diciembre de 2017