ÍNDICE

NOTA PRELIMINAR A LA PRESENTE EDICIÓN 17

PRÓLOGO, *de Paulino Pedret Casado* 19

INTRODUCCIÓN
1. Breve esquema biográfico de Alfonso de Castro 23
2. Estudios sobre la obra penal de Alfonso de Castro 26

PRIMERA PARTE
TEORÍA GENERAL DE LA LEY PENAL

SECCIÓN PRIMERA: PRESUPUESTOS FUNDAMENTALES..... 45
CAPÍTULO 1: LA LEY 47
1. La voluntad del legislador como principio genético de la ley 49
2. Condiciones para la rectitud de la ley 58
3. El sujeto potestativo de la ley 63
4. La promulgación 73
5. La intención de obligar 76
6. Observaciones sobre esta definición de ley y su comparación con otras 76
7. Reparos a algunas definiciones antiguas de ley 82

CAPÍTULO 2: LA LEY PENAL 89
1. Concepto de ley penal 90
2. Clasificación primaria de las leyes penales 92
3. Justificación de las leyes penales y con ellas del *ius puniendi* 93
4. Fundamentos de la justicia y de la necesidad de leyes penales 94
5. Ventajas que a la sociedad aportan las leyes penales 95

6. Prueba teológica de la justicia y de la legalidad de las leyes penales. 99
7. Necesidad de leyes penales *latae sententiae* 100

CAPÍTULO 3: LA INTERPRETACIÓN DE LA LEY PENAL 103
1. El punto de partida: el principio *In poenis*..... 105
2. Tres reglas para la aplicación del principio 105
a) Primera regla: interpretación gramatical estricta..... 106
b) Segunda regla: interpretación comprehensiva..... 111
c) Tercera regla: interpretación no extensiva. Negación de la analogía en materia penal 114
3. Aparente conflicto de leyes penales por concurso de leyes diversas.. 122
4. Pena que debe imponerse en los casos de pena legal indeterminada .. 123

SECCIÓN SEGUNDA: LA EFICACIA MORAL DE LAS LEYES PENALES..... 127
CAPÍTULO 4: LA OBLIGATORIEDAD MORAL DE LAS LEYES PENALES 129
1. El estado de la cuestión..... 129
2. Requisitos que la ley humana ha de cumplir para obligar moralmente *sub gravi* 133
3. Obligación simultánea y conjunta bajo culpa y a pena (moral y jurídica)..... 138
4. Repercusión de esta temática en los autores posteriores 141
1) Domingo de Soto (1494-1560)..... 141
2) Diego de Covarrubias y Leyva (1512-1577)..... 143
3) Bartolomé de Medina (1528-1580) 144
4) Martín de Azpilcueta (Doctor Navarro) (1493-1586) 145
5) Gregorio de Valencia (1549-1603) 147
6) Juan de Salas (†1612)..... 148
7) Francisco Suárez (1548-1617) 149

CAPÍTULO 5: TEORÍA DE LAS LEYES MERAMENTE PENALES 151
I. Precedentes histórico-doctrinales de la teoría de las leyes meramente penales 152
1. Textos legales 153
2. Autores..... 155
1) Santo Tomás de Aquino (1225-1274) 155

2) Enrique de Gante (†1293) 156
3) La *Summa Angelica* de Angelo Carleti de Clavasio (†1493)..... 160
4) La *Summa Sylvestrina* de Silvestre Prierias (†1523) 160
5) La *Summa Armilla* de Bartolomé Fumo (†1545)..... 162
6) Tomás de Vio Cayetano (†1534) 162
7) Johannes Driedo (1480-1535)..... 163
8) Juan de Medina (1490-1546) 165
9) Francisco de Vitoria (1480-1546) 166
II. Estructuración de la teoría de las leyes meramente penales..... 168
III. Las tres clases de leyes por razón de su obligatoriedad. Nociones y ejemplos..... 168
1. El aspecto lógico de la cuestión: Posibilidad de las leyes meramente penales y de leyes penales mixtas..... 169
2. El aspecto legal: La existencia real de estas tres clases de leyes..... 171
a) Primera tesis fundamental: La ley meramente penal "de por sí" no obliga moralmente bajo culpa 172
b) Segunda tesis fundamental: La ley puramente penal no suprime la obligación bajo culpa [moral] impuesta por una ley moral anterior..... 173
IV. La ley penal mixta [moral-penal] 174
V. Importantes aplicaciones prácticas de esta teoría al Derecho hispano de la época 177
VI. La teoría de las leyes meramente penales desde Alfonso de Castro hasta Francisco Suárez..... 184
1) Diego de Covarrubias y Leyva (1512-1577)..... 185
2) Domingo de Soto (1494-1560)..... 186
3) Bartolomé de Medina (1528-1580)..... 187
4) Martín de Azpilcueta (1493-1586)..... 188
5) Fernando Vázquez de Menchaca (1512-1569)..... 189
6) Miguel Bartolomé Salón (1538-1620) 190
7) Pedro de Aragón (†1595)..... 190
8) Gregorio de Valencia (1549-1603) 191
9) Gabriel Vázquez (1549-1604)..... 192
10) Gregory Sayre 192
11) Juan Azor (1535-1603) 193

12) Roberto Belarmino (1542-1620) 193
13) Juan de Salas (†1612)..... 194
VII. La teoría de las leyes meramente penales y penales mixtas en Francisco Suárez (1548-1617)..... 195
VIII. La teoría de las leyes meramente penales y de leyes penales mixtas después de Suárez..... 197

SECCIÓN TERCERA: LA EFICACIA PENAL DE LAS LEYES PENALES 201
CAPÍTULO 6: LA LEY PENAL *FERENDAE SENTENTIAE* 203
1. Determinación del concepto 203
2. Naturaleza y condición de la ley penal *ferendae sententiae* antes de ser dictada sentencia por el juez 204
3. Naturaleza y condición de la ley penal *ferendae sententiae* después de la condena del juez..... 207
4. Reglas para conocer la ley penal *ferendae sententiae* 209

CAPÍTULO 7: LA LEY PENAL *LATAE SENTENTIAE* 211
I. Precedentes de esta teoría antes de Alfonso de Castro..... 212
1. Teólogos 212
1) Santo Tomás de Aquino (1226-1274) 212
2) Adriano VI (1459 -1523) 212
3) Tomás de Vio Cayetano (†1534) 213
4) Juan de Medina (1490-1546) 214
2. Juristas y legistas 214
1) Nicolás de Tudeschis, el Panormitano o Abad Sículo (1386-1435) 214
2) Domingo de San Geminiano (†1436)..... 215
3) Pablo de Castro (†1441)..... 215
4) Barbatio 215
5) Jason de Mayno (†1503) 216
6) Felino Mª Sandei (1444-1503) 216
7) Angelo de Perusa..... 216
8) Antonio Corseti 217
9) Felipe Decio (1434-1536) 217
10) André Tiraqueau (1488-1558)..... 217

II. Estructuración de la teoría en Alfonso de Castro 219
1. Potestad de la Iglesia para dar estas leyes penales 220
2. Naturaleza y condición de la ley penal *latae sententiae* 223
3. Dificultades de esta doctrina y necesidad de sentencia declaratoria para el fuero externo 224
4. La teoría de las leyes penales "latae sententiae" después de Alfonso de Castro 225
1) Domingo de Soto (1494-1560) 226
2) Diego de Covarrubias (1512-1577) 227
3) Fernando Vázquez de Menchaca (1512-1568) 227
4) Francisco Suárez (1548-1617) 228

SEGUNDA PARTE
ELEMENTOS PARA UNA TEORÍA GENERAL DEL DELITO Y DE LA PENA

CAPÍTULO 1: CONCEPTO DE DELITO
1. Cuestión de terminología 235
2. Delito, pecado, culpa 238
3. Concepto de delito 241
4. Tipificación cualitativa del delito 241
5. Determinación cuantitativa del delito 243

CAPÍTULO 2: CONCEPTO DE PENA
1. Determinación del concepto de pena *in genere* 245
2. La pena considerada como privación de bienes: daño 247
3. Relatividad inherente a los conceptos de daño y privación de bienes ... 249
4. Dos clases de pena: pena *contracta* o concomitante al delito y pena *inflicta* 252
5. Precisiones sobre este concepto de pena, específico del Derecho Penal, derivadas de su fin primario 253
6. Necesaria dependencia que la pena tiene de la culpa e identidad del sujeto de ambas (principio de personalidad o individualidad) 254
7. Prioridad del delito sobre la pena 256

8. Definición de pena 256
9. La definición de Castro y la de Hugo Grocio 257

CAPÍTULO 3: EL FIN DE LA PENA
1. El problema del fin de la pena 261
2. La pena como restauración del orden y reintegración a él del delincuente 265
3. Finalidad social de la pena: defensa y tutela 267
4. La prevención general y especial como fines de la pena 269
5. El fin correccional de la pena 272

CAPÍTULO 4: REGULACIÓN LEGAL Y GRADUACIÓN JUDICIAL DE LA PENA .. 275
1. La proporción entre delito y pena 276
2. La medida de la gravedad del delito 277
3. Circunstancias atenuantes, agravantes y extintivas de la culpabilidad 279
4. Finalidad peculiar del excedente de pena 282
5. Consideraciones especiales sobre la proporción entre delito y pena para la imposición de la pena de muerte 283
6. La proporción entre delito y pena en la regulación y graduación de las penas espirituales, específicas del Derecho Penal canónico 287

CAPÍTULO 5: OBSTÁCULOS A LA ACCIÓN DE LA PENA: EL PERDÓN JUDICIAL, EL INDULTO DE GRACIA Y LA INTERVENCIÓN ANTE EL JUEZ 291
1. La facultad del juez para dispensar o atenuar la pena legal 292
a) Primer principio. Sobre la pena "latae sententiae" e "ipso facto" efectiva 292
b) Segundo principio. Sobre la ley penal "ferendae sententiae" con pena cierta y determinada 293
c) Tercer principio. Sobre la ley penal con pena indeterminada 296
2. Quién puede conceder el indulto de gracia 298
3. Si puede renunciar a la pena el damnificado a quien su ejecución le beneficia 299
4. Licitud e ilicitud de la intercesión ante el juez para que condone o atenúe la pena legal 300
a) Primer principio. Ilicitud de la intercesión para una remisión total de la pena 301

b) Segundo principio. Es lícita la intercesión para que se atenúe la pena si el reo ofrece esperanzas de enmienda 302
c) Tercer principio. Es ilícita la intervención a favor de un delincuente incorregible 303
d) Cuarto principio. Es ilícita la intercesión si se ocasiona un daño a un tercero 304

CAPÍTULO 6: CAUSAS ATENUANTES Y EXIMIENTES DE LA PENA LEGAL 305
I. Análisis de las causas atenuantes de la pena 306
II. La ignorancia como eximente de la pena legal 308
1. Determinación y conceptuación de las diversas clases de ignorancia 309
a) Por parte del sujeto –*ex parte subiecti*– 309
b) Por la aceptación del sujeto ignorante 309
c) Por razón del objeto 310
d) Por razón de la obligación de superarla 311
e) Por último, por razón de la acción 312
2. Principios doctrinales sobre esta materia 312
3. El carácter oculto y la ocultación del delito como eximentes de la pena jurídica 315

CAPÍTULO 7: LA PENA DE MUERTE 321
1. Condena de la tesis abolicionista 322
2. Los fundamentos o las causas justas de la licitud de la pena de muerte 326
Primer fundamento o causa de la licitud de la pena de muerte: la defensa social 327
Segundo fundamento o causa de la pena de muerte: la intimidación y la ejemplaridad 329
Tercer fundamento o causa de la licitud de la pena capital: el bien del criminal 330
3. Por qué delitos es lícito imponer la pena de muerte 333

CAPÍTULO 8: EL DELITO DE HEREJÍA COMO CRIMEN CONTRA LA SEGURIDAD INTERNA DEL ESTADO CRISTIANO
1. Ambientación histórica 337
2. Tipificación del delito de herejía 341

3. Causas justificantes del castigo del delito de herejía 342
4. Las penas aplicables por el delito de herejía 343

EPÍLOGO
1. El Derecho Penal hasta el siglo XVI 347
2. Alfonso de Castro inició la Ciencia del Derecho Penal 350
3. Evolución posterior de la Ciencia del Derecho Penal 352

BIBLIOGRAFÍA
1. Fuentes 359
2. Genérica y canónica 359
3. Especial de Derecho Penal 362
4. Estudios particulares 365

ÍNDICE DE AUTORES 369