

---

KAI AMBOS

IMPUNIDAD Y DERECHO  
PENAL INTERNACIONAL

Un estudio empírico dogmático sobre  
Colombia-Bolivia-Perú-Chile-Argentina

1ª edición colombiana

1997



Konrad  
-Adenauer-  
Stiftung



BIBLIOTECA JURÍDICA

**CIEDLA**

CENTRO INTERDISCIPLINARIO DE ESTUDIOS  
SOBRE EL DESARROLLO LATINOAMERICANO

INSTITUTO MAX PLANCK  
PARA DERECHO PENAL  
EXTRANJERO E INTERNACIONAL



Comisión  
Andina  
de Juristas

---

## CONTENIDO GENERAL

Prefacio a la edición alemana .....	7
Prefacio a la primera edición española.....	9
Abreviaturas .....	11
Introducción .....	25
I. Metas y objetivos del análisis .....	25
II. Desarrollo del análisis .....	27

### Capítulo 1

#### IMPUNIDAD Y DERECHOS HUMANOS

A. Impunidad .....	29
I. Concepto y aspectos histórico - legales .....	29
II. Formas de aparición de la "impunidad" .....	30
1. "Impunidad" legal - material .....	31
2. Impunidad Procesal .....	36
3. La "impunidad" como problema estructural.....	38
B. Derechos humanos.....	40
I. Derechos Humanos y persecución penal.....	40
II. Los criterios de examen de los derechos humanos .....	42
C. Síntesis: "impunidad" y derechos humanos en el presente análisis .....	47

### Capítulo 2

#### LAS FORMAS DE LA IMPUNIDAD EN EL ESTADO DE DERECHO

I. Colombia.....	49
1. El ámbito de los derechos humanos .....	49
2. Formas y casos de impunidad .....	55

II. Perú .....	68
1. El campo de los derechos humanos .....	68
2. Formas y casos de impunidad .....	73
III. Bolivia.....	85
1. El ámbito de los derechos humanos .....	85
2. Formas y casos de impunidad .....	89
IV. Chile .....	94
1. El ámbito de los derechos humanos .....	94
2. Formas y casos de impunidad .....	99
V. Argentina.....	112
1. El ámbito de los derechos humanos .....	112
2. Formas y casos de impunidad .....	117
VI. Resumen comparativo y resultados parciales.....	123

### Capítulo 3

## LAS FORMAS NORMATIVAS DE LA IMPUNIDAD

A. Leyes de impunidad .....	127
I. Colombia.....	129
1. Derecho constitucional y derecho penal general .....	129
2. Disposiciones sobre amnistía e indulto .....	129
3. Disposiciones especiales .....	134
II. Perú.....	138
1. Derecho constitucional y derecho penal general .....	138
2. Disposiciones sobre amnistía e indulto .....	139
3. Disposiciones especiales .....	142
III. Bolivia.....	145
1. Derecho constitucional y penal general.....	145
2. Disposiciones sobre amnistía e indulto.....	145
3. Disposiciones especiales.....	146
IV. Chile .....	146
1. Derecho constitucional y penal general.....	146
2. Disposiciones sobre amnistía e indulto.....	147
3. Disposiciones especiales.....	149
V. Argentina.....	155
1. Derecho constitucional y penal general.....	155

2. Disposiciones de amnistía e indulto .....	155
3. Disposiciones especiales.....	158
VI. Comparación jurídica transversal.....	162
1. Derecho constitucional y derecho penal general.....	162
2. Las disposiciones sobre amnistía e indulto.....	162
3. Disposiciones especiales.....	163
B. La jurisdicción militar.....	165
I. Colombia.....	165
1. Competencia, delitos incluidos .....	165
2. Organización judicial.....	168
3. Principios del Estado de Derecho .....	170
4. Obstáculos para el fallo, plazos procesales incluidos .....	170
5. Particularidades.....	172
II. Perú.....	174
1. Competencias, delitos incluidos.....	174
2. Organización judicial.....	178
3. Principios del Estado de Derecho .....	179
4. Obstáculos para la sentencia, incluyendo los plazos procesales.....	179
III. Bolivia.....	181
1. Competencias, delitos incluidos.....	181
2. Organización judicial.....	183
3. Principios del Estado de Derecho .....	184
4. Obstáculos a la sentencia, incluyendo los plazos procesales.....	184
IV. Chile .....	186
1. Competencias, delitos incluidos .....	186
2. Organización judicial.....	189
3. Principios del Estado de Derecho .....	190
4. Obstáculos al juzgamiento, incluyendo los plazos procesales.....	191
V. Argentina.....	192
1. Competencias, delitos incluidos.....	192
2. Organización judicial .....	195
3. Principios del Estado de Derecho .....	197
4. Obstáculos al juzgamiento, incluyendo los plazos procesales.....	197
VI. Comparación transversal .....	199
1. Delitos.....	199
2. Competencias.....	200
3. Organización judicial.....	201
4. Principios del Estado de Derecho .....	201

C. Estados de excepción.....	202
I. Colombia.....	202
II. Perú.....	207
III. Bolivia.....	210
IV. Chile .....	211
1. La Constitución de 1980.....	211
2. Marco jurídico vigente.....	214
V. Argentina.....	216
VI. Comparación jurídica transversal.....	217
D. Conclusiones .....	218

## Capítulo 4

### “IMPUNIDAD” Y DERECHO PENAL INTERNACIONAL

A. Deber de penalización en caso de graves violaciones a los derechos humanos .....	221
I. Tratados internacionales .....	223
1. Tratados generales de derechos humanos.....	223
a) Disposiciones de “Respect and ensure” (respeto y seguridad) .....	226
b) Disposiciones sobre “Right to a remedy” (derecho a recurso) .....	230
2. Tratados especiales en materia de Derechos Humanos .....	233
a) Torturas .....	233
b) Ejecuciones extrajudiciales y “desapariciones forzadas” .....	235
3. Resultado Parcial .....	237
II. Derecho internacional consuetudinario vs. principios generales del derecho .....	238
1. Problemas para fundamentar el derecho internacional consuetudinario en materia de derechos humanos .....	238
2. 'Principios generales del derecho' como enunciado convinciente .....	244
3. Fuentes .....	247
a) Fuentes generales .....	248
b) Fuentes especiales.....	266
aa) Torturas .....	266
bb) Ejecuciones extrajudiciales.....	267
c) Desapariciones forzadas .....	269

4. Resultados parciales.....	272
III. Conclusiones .....	274
B. "Leyes de impunidad".....	279
I. Ventajas en materia de derecho internacional penal .....	279
1. Amnistías.....	280
a) Límites de derecho material .....	280
b) Autofavorecimiento vs favorecimiento externo .....	284
c) Amnistías y estado de emergencia estatal .....	287
d) Violación autónoma del "right to a remedy" (derecho a recurso) .....	291
2. Indultos.....	297
3. Reglas especiales (procesal penal) .....	299
a) Atenuación y otras Reglas.....	299
b) Reglas que impiden la persecución, especialmente las disposiciones sobre prescripción .....	299
4. Resultados.....	302
II. Comparación estructural de las "normas de impunidad" vigentes .....	303
1. Denominación y Objeto.....	308
2. Hechos.....	309
3. Consecuencias jurídicas .....	311
4. Aspectos especiales .....	312
5. Conclusiones .....	313
III. Violación a los límites penales y constitucionales .....	315
1. Derecho Penal Internacional .....	315
2. Derecho constitucional .....	319
a) La discusión chilena .....	319
b) La discusión argentina .....	330
aa) La ley de Punto Final .....	330
bb) El indulto .....	337
3. Resultado.....	342
C. Justicia militar.....	343
I. La justicia militar como factor de impunidad .....	343
1. Situación actual.....	343
2. Causas.....	344
a) Causas normativas .....	344
b) Causas fácticas .....	348

II. Puntos de partida normativos para disminuir la impunidad .....	352
1. Sobre la competencia de los tribunales militares.....	353
a) La interpretación de las disposiciones vigentes por el órgano judicial.....	353
aa) Colombia .....	353
bb) Perú.....	358
cc) Chile .....	360
dd) Argentina.....	364
ee) Sumario .....	368
b) Los criterios de la doctrina .....	369
aa) Los delitos contemplados (reflexiones vinculadas al delito) .....	370
bb) Las personas contempladas (reflexiones vinculadas a la persona).....	374
cc) Requisitos político - jurídicos .....	375
dd) Resumen.....	376
2. Reformas inmanentes al sistema .....	376
a) Conformación de los tribunales militares .....	377
b) Participación de las víctimas en los procesos.....	378
c) Fortalecimiento de los controles civiles .....	379
d) El complemento al derecho penal militar.....	380
3. Conclusiones y propuestas concretas de reforma .....	381
D. Excurso necesario: actuaciones en cumplimiento de órdenes .....	384
I. Ventajas del derecho internacional penal .....	385
1. Actuaciones en cumplimiento de órdenes como causal de exención de la pena .....	385
2. Actuaciones en cumplimiento de órdenes y causal de atenuación punitiva .....	395
3. La responsabilidad de los superiores .....	397
4. Resumen .....	400
II. Derecho internacional y derecho nacional .....	402
1. Colombia .....	407
2. Perú.....	410
3. Bolivia .....	413
4. Chile.....	414
5. Argentina.....	418

a) Las disposiciones generales (Código Penal y CJM).....	419
b) La “Ley de Obediencia Debida” .....	424
6. Resumen .....	429
III. Conclusiones comparadas.....	431

## Capítulo 5

### CONCLUSIONES Y RECOMENDACIONES DE POLÍTICA

I. Conclusiones .....	435
Recomendaciones Político - Jurídicas .....	438

### ANEXO

A. Instrumentos internacionales.....	454
I. Convenciones (fecha de adopción/fecha de entrada en vigor) .....	454
1. Instrumentos generales.....	454
2. Convenciones específicas (listadas en orden cronológico) .....	455
3. Derecho humanitario (incluyendo los crímenes de guerra y los crímenes en contra de la humanidad).....	458
II. Soft Law (resoluciones, convecciones en proyecto) .....	459
1. Resoluciones de la Asamblea General de la ONU (Listados en orden cronológico) .....	459
2. Otras resoluciones, declaraciones (en orden cronológico).....	462
B. Instrumentos Regionales.....	469
I. Organización de los Estados Americanos.....	469
1. Convenciones .....	469
2. Soft Law .....	471
II. Organización de la Unidad Africana.....	471
III. Consejo de Europa.....	472
IV. Conferencia de Seguridad y Cooperación en Europa (CSCE) .....	473

### PRELIMINARY REMARKS

I. Impunity in practice: factual dimensions (Colombia, Perú, Bolivia, Chile and Argentina) .....	476
II. Impunity in Law: normative dimensions .....	478

1. Impunity laws .....	478
a) Constitutional and general criminal law .....	478
b) Amnesties and pardons.....	479
c) Special provisions.....	480
2. Military justice.....	482
a) Offenses .....	482
b) Jurisdiction .....	483
c) Organizational structure .....	484
d) Fair trial principles .....	485
e) Substantive and procedural obstacles .....	485
3. States of emergency .....	485
4. Conclusions .....	487
III. Impunity and International Criminal Law.....	488
1. Is there a duty to punish the most serious human rights violations in the countries studied?.....	488
2. Impunity laws .....	490
a) International criminal law requirements .....	490
b) Structural comparison of the most important “impunity laws” in force.....	491
c) Compatibility with international criminal and national constitutional law requirements.....	493
3. Military justice .....	494
a) Military justice and impunity.....	494
b) Military jurisdiction in light of jurisprudence and doctrine .....	494
c) A proposal for reform.....	496
4. Special consideration: acting on superior order .....	497
a) International criminal law requirements.....	497
b) National legislation.....	498
c) Conclusions.....	500
IV. Final conclusions and recommendations .....	502
Conclusions .....	502
Recommendations .....	504