

DIANA HERNÁNDEZ HOYOS

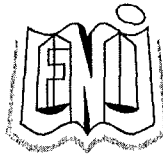
Abogada egresada de la Universidad Externado de Colombia.

Magister en Derecho Penal y Criminología,
en la misma universidad.

Fiscal Delegada ante el Tribunal Superior de Bogotá

***LECCIONES
DE DERECHO
INTERNACIONAL
HUMANITARIO***

SEGUNDA EDICIÓN



EDICIONES NUEVA JURÍDICA

2002

CONTENIDO

	PÁG.
DEDICATORIA	7
PRESENTACIÓN	21

CAPÍTULO PRIMERO

GENERALIDADES	25
I. A. DEFINICIÓN	25
I. B. EQUIVALENCIAS SEMÁNTICAS	26
I. C. RAZÓN DE SER Y FINALIDAD.	27
1. Protección de la vida y dignidad del ser humano.	27
2. Como estrategia para el logro de la paz.	28
I. D. EVOLUCIÓN HISTÓRICA	31
1. Época preestatal	32
2. Asia Menor	32
3. Pueblos orientales	32
4. Los griegos	32
5. Los romanos	33
6. En el cristianismo	33
7. En el islamismo	33
8. En la comunidad bizantina	33
9. En el Medioevo	34
10. Del Renacimiento al siglo XVIII	35
11. Humanización de la guerra	37
a). Convenio de Ginebra de 1864.	37
b). Conferencias de la paz de La Haya (1899 y 1907).....	38
c). Conferencia diplomática de 1929	38
d). Convenios de Ginebra (1949 y 1977).	38
12. En la República de Colombia	40

CONTENIDO

	PÁG.
a). Antecedentes	40
b). SIMÓN BOLÍVAR y el Tratado de Armisticio y Suspensión de Armas	41
I. E. FUENTES.	41
1. Derecho consuetudinario	42
a). Estatutos.	44
b). Tratados.	44
c). Declaraciones.	45
d). Jurisprudencia.	45
2. Tratados internacionales.	48
3. Principios generales de derecho internacional	50
4. Jurisprudencia	50
5. La doctrina.	51
6. Doctrina jurisprudencial	51
7. Instrumentos aprobados en el marco de las conferencias internacionales de la Cruz Roja.	51
8. Las recomendaciones internacionales; resoluciones y declaraciones de la Organización de las Naciones Unidas	52
I. F. CARACTERÍSTICAS DEL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO	52
1. Pertenencia	52
2. Derecho excepcional	53
3. Aplicación temporal	53
4. Ideales humanitarios	54
5. Inalienabilidad de los derechos de las personas protegidas ..	54
6. Imperatividad	54
7. Incondicionalidad	55
8. Ausencia de naturaleza política	55
9. Limitación al poder absoluto de los Estados	56
10. Responsabilidad individual	57
I. G. CARACTERÍSTICAS DE LAS OBLIGACIONES QUE DIMANAN DEL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO CONVENCIONAL. ..	57
1. Obligaciones integrales	57
2. Ausencia de reciprocidad	58
3. Titulares de las obligaciones y de las garantías	60
I. H. CLASE DE CONFLICTOS	60
1. Conflicto armado internacional	61
2. Conflicto armado no internacional	61
3. Conflicto armado interno internacionalizado	62

CAPÍTULO SEGUNDO

**DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO
Y DERECHO DE LOS DERECHOS HUMANOS**

II. A. FINALIDAD.	62
II. B. RELACIÓN EXISTENTE ENTRE EL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO Y EL DERECHO DE LOS DERECHOS HUMANOS. ..	62
1. Teoría integracionista.....	62
2. Teoría separatista	63
3. Teoría ecléctica o complementarista	63
II. C. SEMEJANZAS CONCEPTUALES ENTRE EL DERECHO HUMANI- TARIO Y EL DERECHO DE LOS DERECHOS HUMANOS.	66
II. D. DIFERENCIAS ENTRE EL DERECHO INTERNACIONAL HUMANI- TARIO Y EL DERECHO DE LOS DERECHOS HUMANOS.	67
1. En cuanto a los instrumentos que le sirven de fuente.	67
2. En cuanto al contenido de los instrumentos.	68
3. En cuanto al alcance de los instrumentos.	68
4. En cuanto a los sujetos destinatarios	68
5. En cuanto a los sujetos protegidos	68
6. En cuanto al ámbito de aplicación	69
7. En cuanto a las denuncias	69
8. En cuanto a la responsabilidad	69

CAPÍTULO TERCERO

**DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO
CONVENCIONAL**

III. A. RELACIÓN ENTRE EL DERECHO DE LA HAYA Y EL DERECHO DE GINEBRA	70
III. B. DERECHO DE LA HAYA O DERECHO DE LA GUERRA	72
III. C. DERECHO DE GINEBRA	74
III. D. VIGENCIA DEL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO	76

CAPÍTULO CUARTO

PRINCIPIOS Y REGLAS
DEL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO

IV. A. PRINCIPIOS	77
1. Principio de distinción	78
a). Población civil	79
b). Combatientes	86
1). Altas partes	88
2). Beligerantes e insurgentes	89
3). Grupos armados organizados	98
c). Bienes de carácter civil y objetivos militares	99
2. Principio de prohibición de causar males superfluos o sufrimientos innecesarios.	104
3. Principios fundamentales	107
a). Principio del Derecho humano	107
b). Principio de Derecho Humanitario	107
c). Principio del Derecho de Ginebra	107
d). Principio de Derecho de la guerra	107
4. Principios comunes	107
a). Principio de inviolabilidad.	107
b). Principio de la no discriminación	109
c). Principio de seguridad	109
d). Principios aplicables a las víctimas de los conflictos	109
e). Principio de normalidad	110
f). Principio de protección	110
g). Principios propios del derecho de la guerra.	110
h). Principio de limitación <i>Ratione Loci</i>	111
i). Principio de la limitación <i>Ratione Conditionis</i>	112
IV. B. PRINCIPIOS Y REGLAS APLICABLES A LOS CONFLICTOS ARMADOS NO INTERNACIONALES.	112
1. Distinción entre combatientes y las personas civiles.	114
a). Inmunidad de la población civil.	114
b). Prohibición de males superfluos.	114
c). Prohibición de perfidia	114
d). Respeto y protección del personal sanitario y del personal religioso, así como de las unidades y de los medios de transporte sanitario.	115
e). Prohibición de atacar las viviendas y otras instalaciones que sólo sean utilizadas por la población civil.	115

	PÁG.
f). Protección de bienes indispensables para la supervivencia de la población civil.	115
g) Medidas de protección en el ataque.	115
2 . Prohibición y limitaciones del empleo de ciertas armas en los conflictos armados no internacionales.	116
a). Armas químicas y bacteriológicas.	116
b). Balas con efecto de expansión en el cuerpo humano	116
c). Veneno.	116
d). Minas, trampas u otros artefactos.	116
e). Armas incendiarias.	117

CAPÍTULO QUINTO

DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO APLICABLE A LOS CONFLICTOS ARMADOS NO INTERNACIONALES

V. A. CONVENIOS INTERNACIONALES QUE LO CONTIENEN.	118
V. B. ANÁLISIS DEL ARTÍCULO 3º COMÚN A LOS CONVENIOS DE GINEBRA DE 1949.	119
1. Origen	119
2. Contenido	119
a). Ámbito de aplicación material.	119
b). Ámbito de aplicación personal.	122
c). Ámbito de protección: Derechos fundamentales protegidos	122
d). Acuerdos especiales	123
e). Inalterabilidad de la situación de las partes en conflicto	124
f). Disturbios interiores	124
V. C. ANÁLISIS DEL PROTOCOLO II ADICIONAL A LOS CONVENIOS DE GINEBRA DE 1949	126
1. Origen	126
2. Características generales	126
3. Contenido	127
a) Ámbito de aplicación material	128
1). Territorio	128
2). Partes que se enfrentan	128
3). Mando responsable	129
4). Control sobre el territorio	129
5). Carácter sostenido y concertado de las operaciones militares	131
6). Capacidad de aplicar el Protocolo	132

	PÁG.
7) Criterios objetivos	132
b). Ámbito de aplicación personal	132
c). Ámbito de protección	133
d). No intervención y vigencia del orden interno	134
V. D. SEMEJANZAS Y DIFERENCIAS ENTRE EL ARTÍCULO 3° COMÚN Y EL PROTOCOLO II ADICIONAL A LOS CONVENIOS DE GINEBRA DE 1949	137
1. Semejanzas	137
2. Diferencias	138
3. Aplicación simultánea	138
V. E. VIGENCIA DEL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO EN COLOMBIA	139
1. Legislación	139
2. Frente a la Constitución Política	141
3. Bloque de constitucionalidad	145
4. Exequibilidad del Protocolo I	146
5. Exequibilidad del Protocolo II	149
6. Aplicabilidad del Protocolo II al conflicto interno colombiano	152

CAPÍTULO SEXTO

MEDIDAS DE IMPLEMENTACIÓN DEL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO

VI. A. PREVENTIVAS	160
VI. B. DE CONTROL	161
VI. C. LEGISLATIVAS	163

CAPÍTULO SÉPTIMO

MEDIDAS DE IMPLEMENTACIÓN DEL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO EN COLOMBIA

VII. A. PREVENTIVAS	166
VII B. DE CONTROL	169
VII. C. LEGISLATIVAS	170

	PÁG.
1. Administrativas	170
2. Disciplinarias	172
3. Judiciales	177
VII. D. CORTE PENAL INTERNACIONAL	180

CAPÍTULO OCTAVO

DERECHO PENAL INTERNACIONAL

VIII. A. DEFINICIÓN	181
VIII. B. ORIGEN DEL DERECHO PENAL INTERNACIONAL	182
VIII. C. DIFERENCIAS Y CONVERGENCIAS DE LOS DELITOS DEL DERECHO PENAL INTERNACIONAL	190
1. Razón de su denominación	190
2. Sujeto pasivo	190
3. Obligación de su tipificación en el orden interno	190
4. No son delitos políticos	191
5. Amnistía e indulto	191
6. Extradición	192
7. Aplicación retroactiva de la ley penal	192
8. Son imprescriptibles	196
9. El cargo oficial no exime de responsabilidad	198
10. Exclusión a la obediencia debida	200
11. Responsabilidad del superior. Posición de garante	203
12. No admisión de la coacción como eximente de responsabilidad	205
13. Juzgamiento en ausencia o contumacia	207
14. Jurisdicción universal	208
a). Juzgamiento por parte de otros Estados	209
b). Competencia de tribunales internacionales	215
c). Corte Penal Internacional	215
1). Características	217
a). Complementariedad o subsidiariedad	217
b). Responsabilidad individual	218
2). Competencia	218
a). Competencia inherente	218
b). Competencia factor objetivo	219
c). Competencia temporal	220
3). Principios	220
4). Garantías judiciales	221
5). Composición de la Corte Penal Internacional	222
6). Delitos y penas	223

	PÁG.
VIII. D. DELITOS DEL DERECHO PENAL INTERNACIONAL	224
1. Genocidio	224
2. Crímenes contra la paz	224
3. Crímenes de guerra	225
4. Crímenes de lesa humanidad	225

CAPÍTULO NOVENO

**CRÍMENES DE GUERRA
COMO GRAVES INFRACCIONES
AL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO
Y COMO PARTE DEL
DERECHO PENAL INTERNACIONAL**

IX. A. DEFINICIÓN	227
IX. B. CLASIFICACIÓN	230
1. Aplicables a los conflictos armados internacionales	230
a) Comunes contra los cuatro Convenios de Ginebra de 1949	230
b) Comunes contra los Convenios de Ginebra III y IV de 1949	230
c) Contra el IV Convenio de Ginebra	230
d). Contenidas en los artículos 11 y 85 del Protocolo Adicional I	230
2. Aplicables a los conflictos armados no internacionales	231
3. De acuerdo con el ámbito de protección	233
IX. C. DIFERENCIAS CON LAS “VIOLACIONES GRAVES”	240
IX. D. PENALIZACIÓN DE LAS GRAVES INFRACCIONES AL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO	240
1. Justificación	240
2. Fundamento legal internacional	241
IX. E. EVOLUCIÓN DE LOS SISTEMAS DE REPRESIÓN DE LAS GRAVES INFRACCIONES AL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO	244
1. Sistema clásico o tradicional	244
2. Sistema de la posguerra.	244
3. Sistema vigente.	244

	PÁG.
IX.. F. GARANTÍAS PROCESALES	246
1. Fundamento legal	246
2. Derechos garantizados antes de la vista pública	250
a). Notificación	250
b). Presunción de inocencia	252
c). Derecho a no ser obligado a confesar	252
3. Derechos garantizados durante la prisión preventiva	252
a). Presunción de libertad antes del juicio	252
b). Derecho a no ser sometido a tortura ni a malos tratos ..	252
c). Derecho a ser reconocido por un médico y recibir tra-	
tamiento	253
d). Derecho a presentar denuncias por las condiciones de	
reclusión	253
e). Derecho de acceso a la familia y al mundo exterior	253
f). Derecho de las mujeres detenidas	253
g). Derechos de los niños detenidos	254
4. Derechos garantizados durante el juicio	254
a). Derecho a un tribunal competente, independiente e im-	
parcial	254
b). Derecho a ser juzgado en un plazo razonable	255
c). Derecho de defensa	255
5. Derechos garantizados durante la determinación de la pena	258
a) Derechos en la aplicación de las penas	258
b) Prohibición de castigos colectivos	258
6. Procesos de los delitos penados con la muerte	259
a) Limitaciones	259
b) Imposibilidad de imponer pena de muerte a cierta clase	
de personas	260
7. Principios de no discriminación y protección	260
IX. G. EXTRADICIÓN Y COOPERACIÓN JUDICIAL	261
IX. H. JURISDICCIONES	263
1. Jurisdicción nacional	263
2. Competencia universal	264
a). Juzgamiento por parte de otros Estados	264
b). Tribunales <i>ad hoc</i> penales internacionales	265
c). Corte Penal Internacional	265
d). Conflictos no internacionales	266
IX. I. MECANISMOS DE INCORPORACIÓN DEL DERECHO INTERNA-	
CIONAL HUMANITARIO A LAS LEGISLACIONES PENALES IN-	
TERNAS	268

	PÁG.
IX. J. FORMA COMO LOS ESTADOS HAN COMPLEMENTADO SUS LEGISLACIONES NACIONALES.	269
1. Ausencia de tipificación especial o total	269
2. Incorporación total o parcial a la legislación interna, como delitos, de las graves infracciones al Derecho Internacional Humanitario	269
a). En cuanto a la tipificación de las conductas	269
1) Cláusula de referencia	269
2) Transcripción	271
3) Técnica mixta	272
4) Normatividad especial	272
5) Normatividad independiente	273
b). En cuanto a la sanción	274
1). Penas rigurosas	274
2). Penas moderadas	274
3). Elasticidad punitiva	275

CAPÍTULO DÉCIMO

**DELITOS CONTRA PERSONAS
Y BIENES PROTEGIDAS POR EL
DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO**

X. A. TÍTULO II, LEY 599 DE 2000	277
X. B. PRINCIPALES CARACTERÍSTICAS	298
1. Ámbito de protección	298
2. Ámbito de aplicación	299
3. Bien jurídico	299
4. Sujeto activo	302
a). Autor	302
b). Posición de garante	303
c). Coparticipación	306
5. Sujeto pasivo	306
6. La acción	307
7. Objeto material	307
8. Tipos penales abiertos	307
9. Tipos penales en blanco	310
10. Tipos de resultado y de mera conducta	310
11. Tipos de acción y de omisión	311

	PÁG.
12. Tipos de un acto, de pluralidad de acciones y de conductas alternativas	311
13. Tipos de lesión y tipos de peligro	312

CAPÍTULO UNDÉCIMO

**CARACTERÍSTICAS DEL DERECHO INTERNACIONAL
HUMANITARIO FRENTE A LA
CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE COLOMBIA**

XI. A. APLICACIÓN RETROACTIVA DE LA LEY PENAL HUMANITARIA EN COLOMBIA. Principio de legalidad	313
XI. B. IMPRESCRIPTIBILIDAD	315
XI. C. EXCEPCIÓN AL PRINCIPIO DE LA OBEDIENCIA DEBIDA.	316
XI. D. POSICIÓN DE GARANTE	321
XI. E. FUERO MILITAR	323
XI. F. EXTRADICIÓN	331
E. G. DELITO POLÍTICO, AMNISTÍA E INDULTO	331

ANEXOS

<i>ANEXO 1.</i> (Artículo 3º común)	338
<i>ANEXO 2.</i> (Protocolo II Adicional)	340
<i>ANEXO 3.</i> (Cuadros)	353
<i>BIBLIOGRAFÍA</i>	363