

KAI AMBOS

**TEMAS DE DERECHO  
PENAL INTERNACIONAL  
Y EUROPEO**

**Derechos humanos. Fines de la pena.  
*Ius puniendi*. Responsabilidad individual.  
Crímenes mas graves. Derecho penal y guerra.  
Proceso penal internacional y europeo.  
Inmunidades**

# ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
<b>PRESENTACIÓN</b> .....	7
<b>LISTA DE SIGLAS Y ABREVIATURAS</b> .....	9

## I. FUNDAMENTOS

### CAPÍTULO PRIMERO

#### **DERECHOS HUMANOS Y DERECHO PENAL INTERNACIONAL**

I. EL DERECHO PENAL INTERNACIONAL (DPI) DE HOY Y SU RELACIÓN CON LOS DERECHOS HUMANOS .....	19
II. EL CONCEPTO DE MACROCRIMINALIDAD COMO PUENTE ENTRE DERECHOS HUMANOS Y DERECHO PENAL INTERNACIONAL.....	21
III. UNA FUNDAMENTACIÓN FILOSÓFICO-JURÍDICA DE UN <i>IUS PUNIENDI</i> SUPRA O TRANSNACIONAL.....	25
IV. EL ESTATUTO DE ROMA COMO INSTRUMENTO FLEXIBLE DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS.....	28
V. LIMITACIONES. EL PAPEL DE LOS EEUU .....	31
VI. CONCLUSIÓN .....	37

## CAPÍTULO SEGUNDO

### LA INTERNACIONALIZACIÓN DEL DERECHO PENAL Y AMÉRICA LATINA

I.	DERECHO PENAL EUROPEO .....	39
	1. Concepto genérico: Derecho europeo en sentido amplio y en sentido estricto .....	39
	2. El Derecho europeo en sentido estricto: sin competencia legislativa propia, pero con influencia en las legislaciones nacionales .....	41
	3. ¿Eficacia por institucionalización y armonización vs. respeto a los principios de un Estado de Derecho? .....	47
II.	DERECHO PENAL INTERNACIONAL .....	51
III.	EL IMPACTO EN AMÉRICA LATINA .....	54

## CAPÍTULO TERCERO

### SOBRE LOS FINES DE LA PENA AL NIVEL NACIONAL Y SUPRANACIONAL

I.	SOBRE LA FUNCIÓN DEL DERECHO PENAL .....	60
	1. Ámbito nacional .....	60
	2. Aspectos especiales en Derecho penal internacional .....	62
II.	PODER PUNITIVO NACIONAL Y SUPRANACIONAL.....	63
	1. El poder punitivo del Estado nacional.....	63
	2. El poder punitivo de la comunidad internacional .....	64
III.	SOBRE LOS FINES DE LA PENA .....	66
	1. ¿Retribución o prevención?.....	66
	2. La relación entre la idea de la retribución y la noción de justicia .....	67
	3. Las diversas funciones preventivas de la pena .....	68
	4. Los fines de la pena en el Derecho penal internacional .....	71
	5. Opciones alternativas a la reacción penal (pura).....	75
IV.	CONCLUSIÓN .....	77

## CAPÍTULO CUARTO

### LOS FUNDAMENTOS DEL *IUS PUNIENDI* NACIONAL, EN PARTICULAR SU APLICACIÓN EXTRATERRITORIAL

I.	EL PUNTO DE PARTIDA: EL PRINCIPIO DE NO INTERVENCIÓN ...	79
II.	EL DOBLE REQUISITO DEL <i>IUS PUNIENDI</i> NACIONAL .....	81

	Pág.
III. LOS PRINCIPIOS CONCRETOS DEL DERECHO INTERNACIONAL....	84
1. Punto de partida: el principio de territorialidad.....	84
2. El principio de personalidad activa .....	88
3. El principio de protección .....	90
4. El principio de jurisdicción universal .....	93
5. El principio de la justicia criminal supletoria .....	96
IV. CONCLUSIÓN .....	98

CAPÍTULO QUINTO

**¿ES POSIBLE EL DESARROLLO DE UN DERECHO PENAL  
SUSTANTIVO COMÚN PARA EUROPA? ALGUNAS  
REFLEXIONES PRELIMINARES**

I. INTRODUCCIÓN: EL CAMINO HACIA UN DERECHO PENAL COMÚN EUROPEO .....	100
II. REFLEXIONES SOBRE LA PARTE GENERAL .....	104
1. ¿Existe una estructura común en la construcción del delito? .....	105
2. ¿Existe una distinción entre justificación y exculpación de la conducta criminal? .....	108
3. ¿Existe en la Unión Europea un concepto común de participación en el delito? .....	110
III. REFLEXIONES SOBRE LA PARTE ESPECIAL .....	114
1. El delito de asesinato y/o el delito de homicidio.....	115
2. Delitos contra la propiedad, especialmente el hurto .....	116
IV. CONCLUSIÓN .....	119

**II. RESPONSABILIDAD INDIVIDUAL**

CAPÍTULO SEXTO

**LOS FUNDAMENTOS DE LA RESPONSABILIDAD PENAL  
INDIVIDUAL EN EL DERECHO PENAL SUPRANACIONAL  
Un análisis jurisprudencial-De Nuremberg a La Haya**

I. INTRODUCCIÓN .....	123
II. LOS JUICIOS DE NUREMBERG, TOKIO Y UNWCC .....	126
1. Elementos objetivos de responsabilidad individual ( <i>actus reus</i> ).....	127
2. Elementos subjetivos de responsabilidad individual ( <i>mens rea</i> ).....	134

	Pág.
III. DECISIONES DE CRÍMENES NAZIS Y OTRAS ACTIVIDADES CRIMINALES AUSPICIADAS POR EL ESTADO .....	135
1. Elementos objetivos y subjetivos del crimen contra la humanidad ....	136
2. Otros elementos objetivos de responsabilidad ( <i>actus reus</i> ) .....	138
3. Elementos subjetivos de responsabilidad ( <i>mens rea</i> ) .....	142
IV. LA JURISPRUDENCIA DEL ICTY .....	144
1. Responsabilidad individual propia [art. 7(1) del Estatuto del ICTY] ....	144
2. Expansión de la responsabilidad: responsabilidad por mando [art. 7(3) del Estatuto del ICTY] .....	149
V. CONCLUSIÓN. HACIA UN CONCEPTO INTEGRAL DE RESPONSABILIDAD PENAL INDIVIDUAL EN DERECHO PENAL SUPRANACIONAL.....	152
ANEXO (ESTATUTO DE ROMA) .....	154

### CAPÍTULO SÉPTIMO

#### EL PROCESO CONTRA SLOBODAN MILOSEVIC: UN BALANCE PROVISIONAL

I. COMENTARIO PRELIMINAR .....	157
II. LAS ACUSACIONES RESPECTO DE KÓSOVO .....	159
III. LA ACUSACIÓN RESPECTO DE CROACIA .....	160
IV. ACUSACIÓN RESPECTO DE BOSNIA .....	160
V. CONCLUSIÓN .....	164

### III. CRÍMENES INTERNACIONALES

#### CAPÍTULO OCTAVO

#### EL DERECHO ACTUAL SOBRE CRÍMENES EN CONTRA DE LA HUMANIDAD

I. EL ELEMENTO DE CONTEXTO .....	168
1. Fundamentos para la interpretación del elemento de contexto.....	168
2. Elementos del elemento de contexto .....	183
II. LOS ACTOS INHUMANOS INDIVIDUALES.....	213
1. El estado mental necesario en lo relativo a los ilícitos penales individuales .....	213
2. Asesinato [sección 5.1.a)].....	216
3. Deportación o traslado forzado de poblaciones [sección 5.1.d)] .....	231

	Pág.
4. Reclusión u otras privaciones graves de la libertad [sección 5.1.e)]....	235
5. Tortura [sección 5.1.f)] .....	238
6. Persecución [sección 5.1.h)] .....	243
7. Otros actos inhumanos [sección 5.1.k)].....	257
ANEXO 1: LOS ELEMENTOS DE LOS CRÍMENES EN CONTRA DE LA HUMANIDAD.....	259
ANEXO 2: COMPARACIÓN DE LA SECCIÓN 5 DE LA REGULACIÓN 15/2000 Y DEL ARTÍCULO 7 DEL ESTATUTO DE ROMA .....	265
ANEXO 3: COMPARACIÓN DE LA SECCIÓN 7.1 DE LA REGULACIÓN 15/2000 Y DEL ART. 1(1) DE LA CONVENCIÓN SOBRE LA TORTURA .....	269

## CAPÍTULO NOVENO

### LOS CRÍMENES MÁS GRAVES (*CORE CRIMES*) EN EL DERECHO PENAL INTERNACIONAL

I. EL CRIMEN DE GENOCIDIO.....	271
1. Historia jurídica .....	271
2. <i>Actus reus</i> .....	273
3. <i>Mens rea</i> .....	283
II. CRÍMENES CONTRA LA HUMANIDAD .....	299
1. El elemento de contexto .....	299
2. Los actos individuales .....	310
III. CRÍMENES DE GUERRA .....	324
1. Observaciones generales .....	324
2. Crímenes individuales .....	338

## CAPÍTULO DÉCIMO

### DERECHO PENAL Y GUERRA: ¿INTERVENCIÓN PUNIBLE DEL GOBIERNO ALEMÁN EN LA GUERRA DE IRAK?

I. INTRODUCCIÓN .....	348
II. INTERVENCIÓN EN EL ÁMBITO MACRO Y EN EL ÁMBITO MICRO.....	349
III. FUNDAMENTOS DEL DERECHO PENAL INTERNACIONAL .....	350
1. En cuanto a la punibilidad de la «guerra de agresión» .....	350

	<u>Pág.</u>
2. Intervención en el «ámbito micro» .....	354
3. Intervención en el «ámbito macro» .....	357
4. Resultado: ¿complicidad punible de la RFA por Derecho penal internacional? .....	359
IV. PREPARACIÓN DE UNA GUERRA DE AGRESIÓN EN EL SENTIDO DEL § 80 .....	363
1. Ámbito macro: intervención de Alemania en una guerra de agresión ....	363
2. Ámbito micro: intervención punible individual en la preparación de una guerra de agresión.....	365
V. CONCLUSIÓN .....	370

#### IV. ASPECTOS PROCESALES

##### CAPÍTULO UNDÉCIMO

#### ¿ES EL PROCEDIMIENTO PENAL INTERNACIONAL «ADVERSARIAL», «INQUISITIVO» O MIXTO?

I. OBSERVACIONES PRELIMINARES .....	376
II. LA FASE DE LA INVESTIGACIÓN .....	382
III. LA FASE DEL ANTEJUICIO .....	385
IV. LA FASE PRINCIPAL DEL JUICIO .....	394
1. Presentación del caso.....	394
2. Normas probatorias .....	396
3. Otros aspectos .....	409
V. CONCLUSIONES .....	411

##### CAPÍTULO DUODÉCIMO

#### EL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS Y LOS DERECHOS PROCESALES

#### Igualdad de armas, procedimiento preliminar participativo y el art. 6 CEDH

I. INTRODUCCIÓN .....	415
II. RANGO DE LA CEDH EN EL DERECHO INTERNO Y EFECTO VINCULANTE DE LA JURISPRUDENCIA DEL TEDH .....	419
III. IGUALDAD DE ARMAS EN UN PROCEDIMIENTO PRELIMINAR EUROPEO .....	424
1. Igualdad de armas en el sentido de la Convención .....	424

	<u>Pág.</u>
2. Los derechos del imputado enumerados en el art. 6, par. 3, CEDH como emanación de la igualdad de armas .....	427
IV. IGUALDAD DE ARMAS EN ALEMANIA, AUSTRIA Y SUIZA .....	444
1. Igualdad de armas y procedimiento de investigación oficial inquisitiva .....	444
2. Igualdad de armas y participación en el procedimiento preliminar ....	450
V. PANORAMA: IGUALDAD DE ARMAS Y EUROPEIZACIÓN DEL PROCESO PENAL .....	464

### CAPÍTULO DECIMOTERCERO

#### INMUNIDADES EN DERECHO (PENAL) NACIONAL E INTERNACIONAL

I. INTRODUCCIÓN: FUNDAMENTOS .....	469
II. EFECTOS O CONSECUENCIAS JURÍDICAS DE LA INMUNIDAD ....	473
III. LÍMITES DE LA INMUNIDAD .....	477
1. General .....	477
2. Límites en caso de violaciones de DDHH con base en el Derecho penal internacional.....	479
<b>BIBLIOGRAFÍA SELECTIVA .....</b>	<b>475</b>