

Juan Pablo Hinestrosa Vélez

*Introducción a la
responsabilidad
internacional de
los particulares en
las violaciones a los
derechos humanos*

Universidad Externado de Colombia

CONTENIDO

AGRADECIMIENTOS	13
INTRODUCCIÓN	15
ABREVIATURAS	19
PRIMERA PARTE	
PRINCIPIO. LA OBLIGATORIEDAD DE LOS DERECHOS HUMANOS Y LA <i>DRITTWIRKUNG</i> COMO COSTUMBRE INTERNACIONAL.	25
CAPÍTULO PRIMERO	
LOS AVANCES DEL DERECHO INTERNACIONAL	
INTRODUCCIÓN	25
I. LOS AVANCES DEL DERECHO INTERNACIONAL	26
A. TRANSNACIONALIDAD Y JURISDICCIÓN UNIVERSAL	26
1. <i>IUS COGENS</i>	29
B. SUBJETIVIDAD INTERNACIONAL	31
1. LA TEORÍA DEL NÚCLEO ESENCIAL	34
2. SUBJETIVIDAD INTERNACIONAL Y NÚCLEO ESENCIAL COMO FACTORES QUE PERMITEN LA RESPONSABILIDAD DE LOS PARTICULARES ANTE EL DERECHO INTERNACIONAL	39
3. LA LEGITIMACIÓN PASIVA: LA RESPONSABILIDAD	41
CAPÍTULO SEGUNDO	
LA <i>DRITTWIRKUNG</i> Y LA RESPONSABILIDAD DE LOS PARTICULARES EN EL DERECHO INTERNO COMO FUENTE DEL DERECHO INTERNACIONAL	43
INTRODUCCIÓN	43
I. LAS FUENTES DEL DERECHO INTERNACIONAL Y SU RELACIÓN CON LA <i>DRITTWIRKUNG</i>	45
A. LOS PRINCIPIOS DEL DERECHO INTERNACIONAL	46
B. LA COSTUMBRE	48
C. LA TEORÍA DE LA <i>DRITTWIRKUNG</i>	50
1. ORÍGENES E HISTORIA	51
2. EL DESARROLLO JURISPRUDENCIAL DE LA TEORÍA EN EL DERECHO ROMANO-GERMÁNICO	51

D. EL USO CONSTANTE COMO ELEMENTO MATERIAL DE LA COSTUMBRE: LA CONSAGRACIÓN CONSTITUCIONAL DE LA <i>DRITTWIRKUNG</i>	56
E. EL ELEMENTO PSICOLÓGICO U <i>OPINIO IURIS</i> : LA PUERTA ABIERTA PARA LA PROCEDENCIA DE LA <i>DRITTWIRKUNG</i>	58
F. LA <i>OPINIO IURIS</i> EN OTRAS LATITUDES: TRATAMIENTO Y DESARROLLO DEL TEMA EN EL <i>COMMON LAW</i>	60
G. LA REAFIRMACIÓN DE LA <i>OPINIO IURIS</i> : RESPONSABILIDAD DE LOS PARTICULARES EN VIOLACIONES A DERECHOS FUNDAMENTALES, PRESENTES EN ACCIONES DIFERENTES A LA TUTELA O AMPARO	65
1. LOS BANCOS SUIZOS	67
2. LOS BANCOS AUSTRIACOS	69
3. LOS BANCOS ALEMANES	69
4. LA INDUSTRIA ALEMANA	69
5. LA FORD MOTOR COMPANY	73
H. LA CONSAGRACIÓN DE LA <i>OPINIO IURIS</i> : LOS JUZGAMIENTOS EXTRATERRITORIALES POR CRÍMENES CONTRA LA HUMANIDAD	74
I. EL RETO DE LA <i>DRITTWIRKUNG</i> PARA SU CONSOLIDACIÓN COMO FUENTE DEL DERECHO INTERNACIONAL	76
J. LA <i>DRITTWIRKUNG</i> Y LA RESPONSABILIDAD DE LOS PARTICULARES COMO COSTUMBRE INTERNACIONAL	77

CAPÍTULO TERCERO

LAS CONQUISTAS EN LOS TRIBUNALES INTERNACIONALES COMUNITARIOS Y PENALES INTERNACIONALES VS. EL TRATAMIENTO LIMITADO Y CONSERVADOR DE LOS TRIBUNALES INTERNACIONALES DE DERECHOS HUMANOS	81
---	----

INTRODUCCIÓN

I. LA RESPONSABILIDAD INTERNACIONAL DE LOS PARTICULARES, DE LOS INDIVIDUOS Y DEL ESTADO EN LAS VIOLACIONES A LOS DERECHOS HUMANOS	84
A. ¿QUIÉN DEBE RESPONDER? LA CIMENTACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD INTERNACIONAL	84
1. DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS	85
a. SISTEMA INTERAMERICANO	87
b. SISTEMA EUROPEO	94
c. SISTEMA ONU	95
2. DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO Y DERECHO PENAL INTERNACIONAL	96
a. EL TRIBUNAL PENAL INTERNACIONAL DE NUREMBERG (TPIN)	96
b. LA TIPIFICACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD DE LOS PARTICULARES EN GRAVES VIOLACIONES A LOS DERECHOS HUMANOS Y AL DIH	102

c. EL TRIBUNAL PENAL INTERNACIONAL DE RUANDA (TPIR)	105
d. LA CORTE PENAL INTERNACIONAL (CPI)	108
3. EL DERECHO COMUNITARIO: LA UNIÓN EUROPEA	111
B. ¿CUÁNDO DEBE RESPONDER? UNA VEZ MÁS, LA REAFIRMACIÓN DEL <i>IUS COGENS</i> Y DE LA <i>DRITTWIRKUNG</i> COMO COSTUMBRE INTERNACIONAL	114
1. TRATAMIENTO DEL TEMA EN EL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS	116
2. LA RESPONSABILIDAD DE LOS PARTICULARES EN EL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO	117
a. TRIBUNAL PENAL INTERNACIONAL DE NUREMBERG	117
b. TRIBUNAL PENAL INTERNACIONAL DE RUANDA: LA PARTICIPACIÓN Y RESPONSABILIDAD DE LOS PARTICULARES EN UN CONFLICTO INTERNO	120
c. CORTE PENAL INTERNACIONAL	127
3. DERECHO COMUNITARIO: LA <i>DRITTWIRKUNG</i> MEDIATA	128
C. ¿CÓMO DEBE RESPONDER?: UN PUNTO EN DESARROLLO	133
1. EL DERECHO INTERNACIONAL DE LOS DERECHOS HUMANOS, EJEMPLO DEL DESARROLLO DE LA TIPOLOGÍA DE LOS DAÑOS Y DE LA PRÁCTICA DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL EXTRA CONTRACTUAL	134
2. DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO	151
3. DERECHO COMUNITARIO	154
 SEGUNDA PARTE	
EXCEPCIÓN. LA LIMITACIÓN DE LA SUBJETIVIDAD INTERNACIONAL Y EL DESCONOCIMIENTO A LA OBLIGATORIEDAD DE LOS DH Y A LA <i>DRITTWIRKUNG</i> COMO COSTUMBRE INTERNACIONAL	157
 CAPÍTULO CUARTO	
LOS ARGUMENTOS SUSTANCIALES EN CONTRA DE LA OBLIGATORIEDAD DE LOS DERECHOS HUMANOS Y DE LA <i>DRITTWIRKUNG</i> COMO COSTUMBRE INTERNACIONAL: EL MONOPOLIO DE LOS ESTADOS SOBRE EL DERECHO INTERNACIONAL	157
 INTRODUCCIÓN	
I. LOS ARGUMENTOS SUSTANCIALES QUE PRETENDEN LIMITAR LA SUBJETIVIDAD INTERNACIONAL Y DESCONOCER EL EFECTO VINCULANTE DE LOS DERECHOS HUMANOS	158
A. LOS ESTADOS Y LAS ORGANIZACIONES INTERNACIONALES COMO ÚNICOS SUJETOS DE DERECHO INTERNACIONAL	158

1. LA POSICIÓN DEL INDIVIDUO SEGÚN ESTAS TEORÍAS	161
B. EL PRINCIPIO DE AUTODETERMINACIÓN Y DE SOBERANÍA VS. LA OBLIGATORIEDAD DEL DIDH	163
1. LA SOBERANÍA Y LA AUTODETERMINACIÓN EN EL DIDH	164
2. LA SUBSIDIARIEDAD DE LA JURISDICCIÓN INTERNACIONAL	166
a. LA APLICACIÓN DE LA SUBSIDIARIEDAD EN EL DIDH	166
b. EL PRINCIPIO DE SUBSIDIARIEDAD Y SU INCIDENCIA EN LA RESPONSABILIDAD INTERNACIONAL DE LOS PARTICULARES	168
C. LA SEPARACIÓN ENTRE EL DIDH Y EL DIH COMO LÍMITE A LA TEORÍA DEL NÚCLEO ESENCIAL	171
CAPÍTULO QUINTO	
EL DILEMA DE LA PENA EN EL DERECHO INTERNACIONAL	175
INTRODUCCIÓN	175
I. LOS ARGUMENTOS PROCESALES Y LAS FALENCIAS DEL DERECHO INTERNACIONAL	175
A. LOS PROBLEMAS DE JURISDICCIÓN Y COMPETENCIA DE LOS TRIBUNALES INTERNACIONALES	176
1. LA SUPUESTA FALTA DE JURISDICCIÓN DE LA CIJ	176
2. EL ENFRENTAMIENTO DEL SISTEMA INTERAMERICANO CON EL RÉGIMEN DE FUJIMORI EN EL PERÚ	180
3. EL SISTEMA INTERAMERICANO DE PROTECCIÓN A LOS DERECHOS HUMANOS Y LAS EJECUCIONES JUDICIALES DEL <i>COMMONWEALTH</i>	186
B. LA DOBLE MORAL DE ESTADOS UNIDOS Y SU BOMBARDEO A LA CORTE PENAL INTERNACIONAL	190
C. LA FALTA DE COACCIÓN EN EL DERECHO INTERNACIONAL	194
1. EL INCUMPLIMIENTO DE LAS SENTENCIAS DE LA CIJ	297
2. LA AUSENCIA DE COACCIÓN EN EL SISTEMA INTERAMERICANO	201
CONCLUSIONES	205
¿QUÉ ES LA <i>DRITTWIRKUNG</i> ?	210
BIBLIOGRAFÍA	215