

CONTENIDO

PRESENTACIÓN	7
CAPÍTULO 1	
HUMANIZACIÓN DEL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO: PUENTES ENTRE TRADICIONES JURÍDICAS Y CULTURALES DIFERENTES	
1. ESTÁNDARES DE PROTECCIÓN DERIVADOS DE LA HOMOLOGACIÓN PARCIAL DE LAS LEYES DE LA GUERRA APLICABLES A CONFLICTOS INTERNOS	18
1. Conflictos armados de carácter interno y tribunales penales INTERNACIONALES 18	
2. TRIBUNAL PENAL INTERNACIONAL PARA LA ANTIGUA YUGOSLAVIA (TPIY)....	20
2.1. CONTEXTO HISTÓRICO	23
2.2. CRITERIOS PARA ESTABLECER LA EXISTENCIA DE UN CONFLICTO ARMADO COMO CONTEXTO GENERAL DE IMPUTACIÓN DE LAS CONDUCTAS.....	26
2.3. ¿CONFLICTO ARMADO INTERNO O CONFLICTO ARMADO INTERNACIONAL?	29
2.4. PROSECUTOR V. FATMIR LIMAJ, ISAK MUSLIU & HARADIN BALA	32
2.5. LESA HUMANIDAD Y CRÍMENES DE GUERRA: LÍMITES NORMATIVOS Y CONCEPTUALES SEGÚN LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL.....	35
2.5.1. ¿Qué se entiende por ataque generalizado y sistemático?.....	37
2.5.2. Ataque sistemático y generalizado) conflicto armado no son términos equivalentes	38
2.5.3. ¿Es correcta la noción de “población civil” respecto de los delitos de la lesa humanidad?	38
3. EL CASO DE RUANDA: ACTIVIDADES GENOCIDAS EN CONTEXTOS DE CONFLICTO ARMADO	39
3.1. TRIBUNAL PENAL INTERNACIONAL PARA RUANDA (TPIR)	40
3.2. CONTEXTO HISTÓRICO	42
3.3. EL CONFLICTO ARMADO INTERNO SEGÚN EL TP1R	43
3.4. PROSECUTOR V. JEAN PAUL AKAYESU	45
4. LA CORTE PENAL INTERNACIONAL	49
4.1. DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO Y CRÍMENES DE GUERRA	50
4.2. LA NOCIÓN DE CONFLICTO ARMADO EN EL ESTATUTO DE ROMA.....	52
4.3. EL HOMICIDIO COMO CRIMEN DE GUERRA EN EL ESTATUTO DE ROMA...	57
4.4. CRÍMENES DE GUERRA Y CRÍMENES DE LESA HUMANIDAD EN EL ESTATUTO DE ROMA	61
II. EL CONFLICTO ARMADO INTERNO EN COLOMBIA Y EL HOMICIDIO EN PERSONA PROTEGIDA...	63
1. EL HOMICIDIO EN PERSONA PROTEGIDA	63
1.1. CONFLICTO ARMADO COMO SUPUESTO FÁCTICO-NORMATIVO PARA IMPUTAR INFRACCIONES AL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO...	65
1.2. EL PRINCIPIO DE DISTINCIÓN ...	66

1.2.1.	<i>El derecho internacional humanitario en Colombia: apropiación jurisprudencial de estatutos normativos humanitarios</i>	68
1.2.2.	<i>Derecho internacional humanitario y humanización de la guerra</i>	71
1.3.	EL CASO COLOMBIANO Y LA AMPLIACIÓN DEL ÁMBITO DE PROTECCIÓN DE LAS NORMAS HUMANITARIAS: LA HUMANIZACIÓN DEL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO	73
1.4.	ÁMBITOS TEMPORALES, GEOGRÁFICOS Y MATERIALES PARA DETERMINAR CUÁNDO TIENE LUGAR UNA SITUACIÓN DE CONFLICTO ARMADO	77
1.5.	COMBATIENTES, POBLACIÓN CIVIL Y PERSONAS FUERA DE COMBATE	78
1.5.1.	<i>Combatientes</i>	79
1.5.2.	<i>Personas civiles y población civil</i>	80
1.5.3.	<i>“Personas fuera de combate” en tanto “no combatientes”</i>	81
2.	DILEMAS PRÁCTICOS DE APLICACIÓN DEL PRINCIPIO DE DISTINCIÓN EN EL CONTEXTO DEL HOMICIDIO EN PERSONA PROTEGIDA	83
2.1.	Los EX-COMBATIENTES EN TANTO PERSONAS PROTEGIDAS	83
2.2.	HOMICIDIOS COMETIDOS EN CONTEXTOS DE LA MAL LLAMADA “LIMPIEZA SOCIAL”	85
2.3.	ASESINATOS DE COMBATIENTES DEL MISMO GRUPO POR “FALTAS A LA DISCIPLINA”	87
3.	DECISIONES RECIENTES DEL SISTEMA PENAL COLOMBIANO: CONSOLIDACIÓN DE LA PERSECUCIÓN PENAL NACIONAL DEL HOMICIDIO EN PERSONA PROTEGIDA COMO CRIMEN INTERNACIONAL	89
3.1.	SENTENCIA DE ENERO DE 2010: AVANCE CUALITATIVO EN LA PERSECUCIÓN PENAL DEL HOMICIDIO DE PERSONA PROTEGIDA	91
3.2.	Es IRRELEVANTE LA CALIFICACIÓN SOBRE LAS VÍCTIMAS QUE ADELANTAN LOS AUTORES	91
3.3.	UN APOORTE A LA CLARIDAD SOBRE LA NOCIÓN DE PERSONA PROTEGIDA EN EL CÓDIGO PENAL	92
3.4.	Los “ACTOS DE BARBARIE” EN CONTEXTOS DE CONFLICTO ARMADO INTERNO ...	92
3.5.	Los MAL DENOMINADOS “FALSOS POSITIVOS” COMO HOMICIDIOS EN PERSONAS PROTEGIDAS	93

CAPÍTULO 2

DESPLAZAMIENTO FORZADO Y CONFLICTO ARMADO INTERNO: JURISPRUDENCIA INTERNACIONAL RELEVANTE

1.	DESPLAZAMIENTO FORZADO: DESARROLLO CONCEPTUAL FRENTE A LAS EXIGENCIAS DE PERSECUCIÓN PENAL	97
	INTRODUCCIÓN	97
1.	UNA CUESTIÓN PREVIA: ¿QUÉ ES DESPLAZAMIENTO FORZADO?	100
2.	Los PRINCIPIOS RECTORES DEL DESPLAZAMIENTO FORZADO	104
3.	EL DESPLAZAMIENTO FORZADO INTERNO Y EL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO ..	105
II.	EL DESPLAZAMIENTO FORZADO INTERNO EN LOS TRIBUNALES INTERNACIONALES	107
1.	LA CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS	107

1.1.	EL ARTÍCULO 22 DEL PACTO DE SAN JOSÉ COMO MARCO GENERAL DE INTERPRETACIÓN DE LAS CONDUCTAS	108
1.2.	COLOMBIA FRENTE AL SISTEMA INTERAMERICANO: CONFLICTO ARMADO INTERNO Y DESPLAZAMIENTO FORZADO	109
2.	EL TRIBUNAL PENAL INTERNACIONAL PARA LA ANTIGUA YUGOSLAVIA.....	113
2.1.	LA EXPULSIÓN (O DEPORTACIÓN) Y LA PERSECUCIÓN COMO MARCOS DE IMPUTACIÓN DEL DESPLAZAMIENTO FORZADO.....	113
2.2.	SOBRE LA DEPORTACIÓN: UNA PRÁCTICA EN LA DINÁMICA DE LA DENOMINADA “LIMPIEZA ÉTNICA”	115
2.3.	¿EXPULSIÓN O DEPORTACIÓN? CLARIDAD EN PERSPECTIVA PARA EL CASO COLOMBIANO.....	117
3.	LA CORTE PENAL INTERNACIONAL	118

CAPÍTULO 3

AGRESIONES SEXUALES EN CONFLICTOS ARMADOS: EL APOORTE DE LOS TRIBUNALES AD-HOC PARA LA ANTIGUA YUGOSLAVIA Y PARA RUANDA

I.	EVOLUCIÓN DE LA JURISPRUDENCIA INTERNACIONAL FRENTE A HECHOS ESPECIALMENTE DRAMÁTICOS	121
	INTRODUCCIÓN	121
1.	TRASCENDENCIA DE PRÁCTICAS DELEZNABLES	122
1.1.	DESARROLLO HISTÓRICO DEL TRATAMIENTO DADO A LAS AGRESIONES SEXUALES	124
1.2.	EL APOORTE DEL TRIBUNAL PENAL INTERNACIONAL PARA LA ANTIGUA YUGOSLAVIA	127
2.	La mujer y su especial vulnerabilidad en escenarios de conflicto degradado.....	128
3.	LA VIOLACIÓN COMO MUESTRA MÁS EVIDENTE DE LA VIOLENCIA SEXUAL	132
4.	DIVERSOS TIPOS DE VIOLENCIA SEXUAL	135
4.1.	VIOLACIÓN	135
4.2.	VIOLACIÓN COLECTIVA.....	136
4.3.	VIOLACIÓN MEDIANTE OBJETOS	137
4.4.	MUTILACIONES	138
4.5.	Esclavitud sexual y prostitución forzada.....	139
4.6.	Embarazo y esterilización forzada	140
5.	LAS AGRESIONES SEXUALES COMO FACTOR CONSTITUTIVO DE GENOCIDIO EN RUANDA	141
5.1.	ESTATUTO DEL TRIBUNAL PENAL INTERNACIONAL PARA RUANDA	141
5.2.	PROPAGANDA DE GÉNERO	141
5.3.	DIFICULTADES PROBATORIAS EN EL ELEMENTO SUBJETIVO.....	143
6.	VIOLENCIA SEXUAL COMO CRIMEN DE GUERRA	145
6.1.	CONSAGRACIÓN DE LAS CONDUCTAS EN INSTRUMENTOS INTERNACIONALES	146
6.2.	AGRESIONES SEXUALES: ¿SUSCEPTIBLES DE SER IMPUTADAS EN EL MARCO DE LA TORTURA EN PERSONA PROTEGIDA?	149
6.3.	Pronunciamientos del TP1Y y del TPIR	152

7. VIOLENCIA SEXUAL COMO CRIMEN DE LESA HUMANIDAD	157
II. UNA REFERENCIA A LA SITUACIÓN COLOMBIANA.....	160
1. HACIA LA VISIBILIZACIÓN DE LOS CRÍMENES SEXUALES EN CONFLICTO ARMADO	161
2. EL MACHISMO COMO COMBUSTIBLE CULTURAL PARA LA COMISIÓN DE LOS CRÍMENES	163
CAPÍTULO 4	
RECLUTAMIENTO DE MENORES EN ESCENARIOS DE CONFLICTO ARMADO: EL NIÑO COMO INSTRUMENTO DE GUERRA	
I. Los menores reclutados: víctimas y victimarios	165
INTRODUCCIÓN.....	165
1. PANORAMA GENERAL DEL RECLUTAMIENTO ILEGAL COMO CRIMEN INTERNACIONAL	165
2. EL RECLUTAMIENTO	168
3. FORMAS DE RECLUTAMIENTO	169
3.1. RECLUTAMIENTO FORZOSO	170
3.2. RECLUTAMIENTO ESTATAL	170
3.3. RECLUTAMIENTO “VOLUNTARIO”	172
4. EL MENOR RECLUTADO COMO VÍCTIMA: UNA EXIGENCIA DE TRABAJO INTERINSTITUCIONAL	175
5. ÁMBITO DE PROTECCIÓN RESPECTO DE LA EDAD.....	178
6. CUERPOS NORMATIVOS	179
6.1. ESTATUTO DE ROMA DE LA CORTE PENAL INTERNACIONAL	179
6.2. Convención sobre los Derechos del Niño y Protocolo Adicional I... ..	181
7. Situación particular de los niños y niñas dentro del conflicto.....	182
8. FACTORES QUE HACEN DEL MENOR UN OBJETIVO ATRACTIVO PARA LOS GRUPOS ARMADOS.....	183
8.1. FACILIDADES TECNOLÓGICAS.....	183
8.2. Orfandad y falta de oportunidades	184
8.3. OBJETIVOS GENOCIDAS	185
8.4. IDEOLOGÍA ATRACTIVA	187
8.. 5. FUNGIBILIDAD	188
9. ADIESTRAMIENTO	190
10. RECLUTAMIENTO DE NIÑAS	192
11. Procesos de Desarme, Desmovilización y Reintegración (DDR).....	195
1. PROCESOS DE DDR: UN COMPROMISO INTERINSTITUCIONAL	195
2. DESARME	197
3. DESMOVILIZACIÓN	198
4. REINTEGRACIÓN.....	199
III. REFLEXIONES SOBRE EL RECLUTAMIENTO EN COLOMBIA.....	200
1. DISPOSICIONES NORMATIVAS	200
2. ELEMENTOS Y ESTRUCTURA DEL TIPO PENAL.....	202
3. TRATA DE PERSONAS Y RECLUTAMIENTO FORZOSO: LÍMITES Y POSIBLE COMPLEMENTARIEDAD	204
4. ¿QUÉ HACER CON EL RECLUTAMIENTO FORZOSO DE ADULTOS CON EDADES CERCANAS A LOS 18 AÑOS?	205

5.	EL CONSENTIMIENTO NO OBRA COMO CAUSAL DE EXCLUSIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PENAL.....	207
----	---	-----

CAPÍTULO 5

RESPONSABILIDAD DEL SUPERIOR JERÁRQUICO: DESARROLLO INTERNACIONAL Y NACIONAL ALREDEDOR DE UN TEMA FUNDAMENTAL

I.	AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN EN EL CONTEXTO DF. LA RESPONSABILIDAD DF.L	
	SUPERIOR JERÁRQUICO	209
	INTRODUCCIÓN	209
1.	LA MACROCRIMINALIDAD COMO PUNTO DE PARTIDA PARA LA IMPUTACIÓN DE RESPONSABILIDAD PENAL	210
2.	MÁS ALLÁ DE UNA MERA DIVISIÓN DEL TRABAJO CRIMINAL CONVENCIONAL .	211
3.	EL DENOMINADO “ESTÁNDAR YAMASHITÁ’	213
II.	INSTRUMENTOS INTERNACIONALES RELEVANTES	216
1.	PROTOCOLO I ADICIONAL A LOS CONVENIOS DE GINEBRA DE 1949	216
2.	ESTATUTO DE ROMA DE LA CORTE PENAL INTERNACIONAL	217
3.	LA SANCIÓN POR OMISIÓN: TENDENCIA ACTUAL EN FÓRMULAS DE IMPUTACIÓN DE RESPONSABILIDAD	220
4.	OMISIÓN Y SUPERIOR JERÁRQUICO: CONEXIÓN DOGMÁTICA EN FUNCIÓN DE LA IMPUTACIÓN	221
III.	EVOLUCIÓN JURISPRUDENCIAL: TEORÍAS DE IMPUTACIÓN DE RESPONSABILIDAD PENAL	222
1.	Teoría de la <i>joint criminal enterprise (empresa criminal común)</i>	222
1.1.	Macrocriminalidad y <i>empresa criminal común</i>	222
1.2.	La unión en torno al plan o <i>empresa criminal común</i> como fundamento de la teoría	223
1.3.	LA DISCUSIÓN EN TORNO DFX DOLO	225
1.4.	POSIBLE EXTENSIÓN INCONTENIBLE DE LA RESPONSABILIDAD PENAL	226
1.5.	Formas de <i>joint criminal enterprise</i>	226
2.	Coautoría basada en el denominado <i>joint control over the crime</i>	230
3.	LA PROVIDENCIA CONTRA THOMAS LUBANGA: LAS TRADICIONES JURÍDICAS EN ACCIÓN	232
3.1.	SOBRE EL TIPO DE CONTRIBUCIÓN DE LOS INTERVINIENTES EN LOS HECHOS	234
3.2.	EL CASO LUBANGA: ¿COAUTORÍA POR DOMINIO FUNCIONAL DEL HECHO O AUTORÍA MEDIATA EN ESTRUCTURAS DE PODER?	238
4.	AUTORÍA MEDIATA A TRAVÉS DE ESTRUCTURAS ORGANIZADAS DE PODER	238
4.1.	¿PERMITE EL CÓDIGO PENAL COLOMBIANO LA APLICACIÓN DE ESTA FÓRMULA DE AUTORÍA?	239
4.2.	FUNGIBILIDAD E INSTRUMENTALIZACIÓN SISTEMÁTICA DE LOS AUTORES MATERIALES.....	240
4.3.	RETICENCIA TRADICIONAL DE LA SALA PENAL DE LA CORTE SUPREMA DE	

	JUSTICIA PARA APLICAR LA TEORÍA	240
4.4.	DECISIONES PIONERAS DE LA FISCALÍA	241
4.5.	ANACRONISMO DE LA TESIS DE COAUTORÍA IMPROPIA EN CASOS DE VIOLACIONES DERECHOS HUMANOS Y DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO	242
5.	LA SALA PENAL: AVANCE TORTUOSO HACIA FÓRMULAS DE IMPUTACIÓN DE RESPONSABILIDAD AL SUPERIOR JERÁRQUICO.....	243
5.1.	LA SALA PENAL: AUTORÍA MEDIATA EN ESTRUCTURAS DE PODER MEDIANTE “INSTRUMENTO RESPONSABLE”	244
5.2.	EL FANTASMA PARALIZANTE DE LA POSIBLE IMPUNIDAD	246
5.3.	“LLENAR TODOS LOS VACÍOS DE IMPUNIDAD”: UNA PRETENSIÓN IMPOSIBLE	248
6.	BREVE REFERENCIA A LA SENTENCIA CONTRA FUJIMORI.....	249
	BIBLIOGRAFÍA.....	253