

Índice general

Presentación	5
Prólogo	7
Introducción	9
Abreviaturas y siglas	13

Capítulo introductorio

El bloque de constitucionalidad: puente entre la justicia penal internacional y la justicia penal colombiana

1.	Introducción	27
2.	Conformación del bloque de constitucionalidad en Colombia	30
2.1.	Requisitos para que un determinado tratado internacional haga parte del bloque de constitucionalidad	31
2.1.1.	Existencia de una cláusula expresa de reenvío	31
2.1.2.	La consagración de un derecho humano	32
2.1.3.	Los casos especiales	34
2.1.3.1.	Los convenios de la OIT	34
2.1.3.2.	El Estatuto de Roma de la CPI	35
2.1.3.3.	Los tratados internacionales sobre límites	43
2.2.	Otras fuentes del derecho internacional frente al bloque de constitucionalidad	44
2.2.1.	Las costumbres internacionales y los principios generales del derecho	44
2.2.2.	Los actos jurídicos unilaterales adoptados por organizaciones internacionales	45
2.2.2.1.	Decisiones y recomendaciones	45
2.2.2.2.	Medidas cautelares y provisionales del sistema interamericano	48
2.2.2.3.	Las observaciones generales proferidas por órganos internacionales de control del cumplimiento de tratados internacionales	50
2.2.2.4.	Jurisprudencia internacional sobre derechos humanos	51
2.2.2.5.	La jurisprudencia penal internacional	52
2.3.	Pertenencia de normas no internacionales al bloque de constitucionalidad	54

3.	Funciones del bloque de constitucionalidad	55
3.1.	Funcionamiento del Estado	55
3.1.1.	Actividad legislativa	55
3.1.1.1.	Actos preparatorios de la actividad legislativa	55
3.1.1.2.	La vinculación negativa al legislador	57
3.1.1.3.	La vinculación positiva al legislador	58
3.1.2.	Actividad de la administración	59
3.1.2.1.	Actos administrativos	59
3.1.2.2.	Elaboración y ejecución de políticas públicas	59
3.1.3.	Actividad judicial	60
3.1.3.1.	La garantía procesal de derechos subjetivos	60
3.1.3.2.	Efectos de la invocación de la norma del bloque de constitucionalidad en el curso de un proceso penal	60
3.1.3.3.	Articulación con la justicia internacional	62
3.2.	Funciones del bloque en materia de interpretación y argumentación judicial	62
3.2.1.	La creación de subreglas constitucionales	62
3.2.2.	La disposición internacional aporta la definición de un concepto	65
3.2.3.	La disposición internacional incorpora un nuevo derecho fundamental	71
3.2.4.	La invocación del derecho internacional ayuda a darle mayor solidez a la argumentación judicial	74
4.	A modo de conclusión	75
4.1.	El carácter evolutivo e inacabado del bloque de constitucionalidad	75
4.2.	¿Quién construye el bloque de constitucionalidad en Colombia?	75
4.3.	¿La pertenencia de una disposición al bloque de constitucionalidad debe ser expresamente declarada por la Corte Constitucional?	76
4.4.	¿Qué se debe entender por una “pauta relevante de interpretación”?	77
4.5.	Necesidad de no confundir la forma de incorporación de la norma internacional con su jerarquía en el orden interno	81

Primera parte

Nociones y principios básicos del derecho internacional humanitario

Tema I

Derecho internacional humanitario: fuentes

1.	Extractos jurisprudenciales traducidos	85
2.	Comentario jurisprudencial	89
2.1.	Hechos y contexto del caso	89
2.2.	Aspectos relevantes de la decisión	92
2.2.1.	Relaciones entre las normas consuetudinarias y las convencionales	92
2.2.2.	Determinación de la existencia de normas consuetudinarias	95
2.3.	Implicaciones para Colombia	96

2.3.1.	La pertenencia de las costumbres del derecho internacional humanitario al bloque de constitucionalidad	96
2.3.2.	Normas consuetudinarias y principio de legalidad	96
2.4.	A modo de conclusión	97
2.5.	Bibliografía	99
2.5.1.	Doctrina especializada	99
2.5.2.	Jurisprudencia	100

Tema II

Conflicto armado interno: existencia

1.	Extractos jurisprudenciales traducidos	103
2.	Comentario jurisprudencial	108
2.1.	Hechos y contexto de los casos	108
2.2.	Aspectos relevantes de las decisiones	110
2.2.1.	Los conflictos armados que no presentan un carácter internacional se distinguen por su intensidad	110
2.2.2.	La determinación de la intensidad del conflicto armado interno no se deja a la apreciación subjetiva de las partes en él	113
2.3.	Implicaciones para Colombia: ¿existe actualmente un conflicto armado interno?	113
2.3.1.	Las tipologías del DIH son aplicables en Colombia	114
2.3.2.	Las posturas asumidas por las Altas Cortes	117
2.4.	A modo de conclusión	121
2.5.	Bibliografía	122
2.5.1.	Doctrina especializada	122
2.5.2.	Jurisprudencia	124
2.5.3.	Organismos internacionales de derechos humanos	124

Tema III

Derecho internacional humanitario: ámbitos de aplicación temporal, geográfica y material

1.	Extractos jurisprudenciales traducidos	125
2.	Comentario jurisprudencial	132
2.1.	Hechos y contexto de los casos	132
2.2.	Aspectos relevantes de las decisiones	132
2.2.1.	Ámbito de aplicación territorial	132
2.2.2.	Ámbito de aplicación material	134
2.2.3.	Ámbito de aplicación temporal	135
2.3.	Implicaciones para Colombia	135
2.3.1.	La importancia de diferenciar entre las nociones de conflicto armado interno y combate	135

2.3.2.	Los delitos cometidos “con ocasión y en desarrollo del conflicto armado”	138
2.3.3.	Coexistencia de legislaciones de tiempos de normalidad y anormalidad	139
2.4.	A modo de conclusión	140
2.5.	Bibliografía	142
2.5.1.	Doctrina especializada	142
2.5.2.	Jurisprudencia	143

Tema IV

Bienes civiles-objetivos militares: definición

1.	Extractos jurisprudenciales traducidos	145
2.	Comentario jurisprudencial	150
2.1.	Hechos y contextos de los casos	150
2.2.	Aspectos relevantes de las decisiones	152
2.2.1.	La distinción entre bienes civiles y objetivos militares	152
2.2.2.	La noción de “contribución efectiva a la acción militar”	156
2.2.3.	El concepto de “ventaja militar definida”	157
2.2.4.	La controversia en torno a los “daños colaterales”	157
2.3.	Implicaciones para Colombia	160
2.3.1.	El problema de la demarcación de los bienes civiles	160
2.3.2.	Las relaciones entre el Código Penal ordinario y el Código Penal militar	161
2.4.	A modo de conclusión	165
2.5.	Bibliografía	166
2.5.1.	Doctrina especializada	166
2.5.2.	Jurisprudencia	168

Tema V

Población civil-combatientes: definición

1.	Extractos jurisprudenciales traducidos	171
2.	Comentario jurisprudencial	179
2.1.	Hechos y contextos de las decisiones	179
2.2.	Aspectos relevantes de las decisiones	184
2.2.1.	El principio de distinción entre población civil y combatientes	184
2.2.2.	La “participación directa en las hostilidades”	187
2.3.	Implicaciones para Colombia	191
2.3.1.	El tipo penal de “homicidio en persona protegida”	191
2.3.2.	La calidad de combatiente frente a determinados grupos delincuenciales	194
2.3.3.	Diferencias entre rebelde y combatiente	196
2.4.	A modo de conclusión	197
2.5.	Bibliografía	198
2.5.1.	Doctrina especializada	198
2.5.2.	Jurisprudencia	199
2.5.3.	Organismos internacionales de derechos humanos	200

Segunda parte Crímenes internacionales

Tema I Crimen de genocidio: existencia

1.	Extractos jurisprudenciales traducidos	203
2.	Comentario jurisprudencial	214
2.1.	Hechos relevantes de las decisiones	214
2.2.	Aspectos relevantes de las decisiones	216
2.2.1.	El aspecto externo del hecho (<i>actus reus</i>)	216
2.2.1.1.	Los grupos protegidos	217
2.2.1.2.	Los comportamientos genocidas	219
2.2.2.	El aspecto interno del hecho (<i>dolus specialis</i>)	226
2.3.	Implicaciones para Colombia	229
2.3.1.	La tardía tipificación del crimen de genocidio	230
2.3.2.	Una aproximación al concepto “grupo político”	231
2.4.	A modo de conclusión	238
2.5.	Bibliografía	241
2.5.1.	Doctrina especializada	241
2.5.2.	Jurisprudencia	244
2.5.3.	Organismos internacionales de derechos humanos	245

Tema II Crímenes de lesa humanidad: evolución histórica

1.	Extractos jurisprudenciales traducidos	247
2.	Comentario jurisprudencial	253
2.1.	Hechos y contexto de los casos	253
2.2.	Aspectos relevantes de las decisiones	253
2.2.1.	La protección de la población civil como fundamento material y origen histórico de la noción de crimen de lesa humanidad	253
2.2.2.	Principales diferencias entre los crímenes de lesa humanidad y los crímenes de guerra	258
2.3.	Implicaciones para Colombia	262
2.3.1.	Aparición tardía de la noción de crimen de lesa humanidad en el ordenamiento jurídico colombiano	262
2.3.2.	Relaciones entre los crímenes de lesa humanidad y el conflicto armado	263
2.4.	A modo de conclusión	263
2.5.	Bibliografía	265
2.5.1.	Doctrina especializada	265
2.5.2.	Jurisprudencia	266

Tema III

Crímenes de lesa humanidad: elementos

1.	Extractos jurisprudenciales traducidos	269
2.	Comentario jurisprudencial	282
2.1.	Hechos y contexto de los casos	282
2.2.	Aspectos relevantes de las decisiones	283
2.2.1.	Los autores de los crímenes de lesa humanidad	283
2.2.2.	El bien jurídico tutelado	285
2.2.3.	Las “cláusulas-umbral de gravedad”: el elemento material	286
2.2.3.1.	El concepto de ataque	286
2.2.3.2.	El vínculo existente entre los actos cometidos por el acusado y el “ataque”	288
2.2.3.3.	El concepto de “población civil” en los crímenes de lesa humanidad	289
2.2.3.4.	Los elementos de sistematicidad o generalidad	290
2.2.4.	El elemento subjetivo o <i>mens rea</i> : la intencionalidad	292
2.3.	Implicaciones para Colombia	294
2.3.1.	¿Cuándo es necesario probar la ocurrencia de un crimen de lesa humanidad en Colombia?	294
2.3.2.	¿Cómo adelantar una investigación penal por un crimen de lesa humanidad?	297
2.3.2.1.	La estrategia investigativa del TPIY	297
2.3.2.2.	La estrategia investigativa de la CPI	306
2.3.3.	¿Cómo se construye un contexto?	309
2.3.4.	¿Prescriben los crímenes de lesa humanidad en Colombia? Elementos para alimentar la discusión	310
2.3.5.	Inexistencia de una jerarquía entre los crímenes internacionales	323
2.3.6.	¿Quién califica unos actos delictivos como crímenes de lesa humanidad?	324
2.4.	A modo de conclusión	327
2.5.	Bibliografía	329
2.5.1.	Doctrina especializada	329
2.5.2.	Jurisprudencia	331
2.5.3.	Documentos	333

Tema IV

Crímenes de guerra

1.	Extractos jurisprudenciales traducidos	335
2.	Comentario jurisprudencial	344
2.1.	Hechos y contextos de los casos	344
2.2.	Aspectos relevantes de las decisiones	346
2.2.1.	Origen y evolución de los crímenes de guerra	346
2.2.2.	Ataques contra personas	355
2.2.3.	Ataques contra bienes protegidos	356
2.2.4.	Empleo de medios y métodos de combate prohibidos	359
2.3.	Implicaciones para Colombia	361
2.3.1.	Breves referencias a la evolución de los crímenes de guerra en Colombia	361

2.3.2	Particularidades del título II del actual Código Penal	364
2.4	A modo de conclusión	366
2.5	Bibliografía	367
2.5.1	Doctrina especializada	367
2.5.2	Jurisprudencia	368
2.5.3	Documentos	369

Tema V

Crímenes de guerra, crímenes de lesa humanidad y delitos sexuales

1.	Extractos jurisprudenciales traducidos	371
2.	Comentario jurisprudencial	383
2.1.	Hechos y contexto de los casos	383
2.2.	Aspectos relevantes de las decisiones	385
2.2.1	Evolución de la prohibición de los actos de violencia sexual en el DIH y en el DIDH	385
2.2.2	Las diversas modalidades y contextos de los crímenes de violencia sexual	389
2.3.	Implicaciones para Colombia	393
2.3.1.	El efecto interpretativo	393
2.3.2.	Los aportes de las reglas de procedimiento y prueba	394
2.4.	A modo de conclusión	395
2.5.	Bibliografía	396
2.5.1.	Doctrina especializada	396
2.5.2.	Jurisprudencia	398
2.5.3.	Documentos	398

Tema VI

Crímenes de guerra, crímenes de lesa humanidad y desplazamiento forzado

1.	Extracto jurisprudencial traducido	399
2.	Comentario jurisprudencial	403
2.1.	Hechos y contexto del caso	403
2.2.	Aspectos relevantes de la decisión	404
2.2.1.	La doble calificación jurídica del desplazamiento forzado	404
2.2.2.	La excepción a la comisión del crimen de desplazamiento	405
2.2.3.	El Estatuto de Roma de la CPI: las dos facetas del crimen de desplazamiento forzado	407
2.3.	Implicaciones para Colombia	409
2.3.1.	La tipificación del desplazamiento forzado	409
2.3.2.	Desplazamiento forzado y violencia sexual contra las mujeres	411
2.4.	A modo de conclusión	412
2.5.	Bibliografía	414
2.5.1.	Doctrina especializada	414
2.5.2.	Jurisprudencia	414

Tema VII

Responsabilidad penal individual: planear, incitar, ordenar, ayudar y animar la comisión de un crimen

1.	Extractos jurisprudenciales traducidos	417
2.	Comentario jurisprudencial	456
2.1.	Hechos y contextos de los casos	456
2.2.	Aspectos relevantes de las decisiones	457
2.2.1.	La compleja evolución de las formas de intervención criminal en el derecho penal internacional	457
2.2.2.	Las fronteras entre la autoría y la complicidad en materia de crímenes internacionales. Evolución jurisprudencial en los tribunales penales internacionales <i>ad hoc</i>	461
2.2.3.	La postura de la CPI en materia de autoría y participación	466
2.2.4.	Avances recientes de la CPI en materia de autoría mediata por dominio de la voluntad en aparatos organizados de poder	467
2.2.4.1.	Algunos aportes del derecho penal interno	467
2.2.4.2.	Los pronunciamientos recientes de la CPI en la materia	469
2.3.	Implicaciones para Colombia	471
2.3.1.	El recurso reciente a la autoría mediata en aparatos organizados de poder	471
2.3.2.	La autoría mediata en aparatos organizados de poder como herramienta útil para investigar crímenes internacionales en Colombia	474
2.4.	A modo de conclusión	476
2.5.	Bibliografía	477
2.5.1.	Doctrina especializada	477
2.5.2.	Jurisprudencia	479
2.5.3.	Documentación	480

Tema VIII

Responsabilidad penal individual y empresa criminal conjunta (*joint criminal enterprise*)

1.	Extractos jurisprudenciales traducidos	481
2.	Comentario jurisprudencial	514
2.1.	Hechos y contexto de los casos	514
2.2.	Aspectos relevantes de las decisiones	522
2.2.1.	Requisitos básicos y categorías de la empresa criminal conjunta	522
2.2.2.	Principales objeciones contra la doctrina de empresa criminal conjunta	524
2.2.3.	Principales adaptaciones para hacer frente a la criminalidad colectiva	528
2.2.4.	La empresa criminal conjunta y la autoría mediata	532
2.3.	Implicaciones para Colombia	533
2.3.1.	La empresa criminal conjunta como herramienta que permite combatir los fenómenos de macrocriminalidad	533
2.3.2.	La empresa criminal conjunta no corresponde con el tipo penal de concierto para delinquir agravado ni tampoco es un crimen de lesa humanidad	536

2.3.3.	El único caso en el cual la simple asociación para cometer un delito internacional configura un crimen autónomo es el caso del genocidio	539
2.4.	A modo de conclusión	544
2.5.	Bibliografía	547
2.5.1.	Doctrina especializada	547
2.5.2.	Jurisprudencia	549
2.5.3.	Documentación	550

Tema IX

Responsabilidad penal de los superiores militares y civiles: elementos

1.	Extractos jurisprudenciales traducidos	551
2.	Comentario jurisprudencial	565
2.1.	Hechos y contextos de los casos	565
2.2.	Aspectos relevantes de la decisión	569
2.2.1.	Breve evolución normativa de la responsabilidad penal de los superiores militares por omisión	569
2.2.2.	El concepto de autoridad civil	573
2.2.3.	La relación existente entre el superior jerárquico y sus subordinados	574
2.2.4.	El grado de conocimiento requerido	575
2.2.5.	El fracaso en prevenir y castigar	577
2.3.	Implicaciones para Colombia	578
2.3.1.	La responsabilidad penal de los superiores militares por omisión se ajusta a la Constitución	578
2.3.2.	La responsabilidad de las autoridades civiles	579
2.4.	A modo de conclusión	580
2.5.	Bibliografía	583
2.5.1.	Doctrina especializada	583
2.5.2.	Jurisprudencia	584
2.5.3.	Documentación	584

Tercera parte

Aspectos procesales

Tema I

Competencia del Consejo de Seguridad de las Naciones Unidas para crear tribunales penales internacionales

1.	Extractos jurisprudenciales traducidos	587
2.	Comentario jurisprudencial	595
2.1.	Hechos y contexto del caso	595
2.2.	Aspectos relevantes de la decisión	596
2.3.	Implicaciones para Colombia	598

2.3.1.	Las resoluciones adoptadas por el Consejo de Seguridad, al igual que por otros órganos internacionales, se incorporan automáticamente en el ordenamiento jurídico interno	598
2.3.2.	Los estatutos de los tribunales penales internacionales son vinculantes y sirven para interpretar la legislación penal interna	599
2.3.3.	La jurisprudencia elaborada por los tribunales internacionales constituye un valioso criterio auxiliar de interpretación, aunque no hace parte del bloque de constitucionalidad	600
2.4.	A modo de conclusión	602
2.5.	Bibliografía	603
2.5.1.	Doctrina especializada	603
2.5.2.	Jurisprudencia	604

Tema II

Legalidad internacional: contenido y alcance

1.	Extractos jurisprudenciales traducidos	605
2.	Comentario jurisprudencial	608
2.1.	Hechos y contextos de los casos	608
2.2.	Aspectos relevantes de las decisiones	609
2.2.1.	El concepto de <i>legalidad</i> en el derecho internacional de los derechos humanos	609
2.2.1.1.	Un concepto de legalidad amplio	611
2.2.1.2.	La excepción al principio de la no retroactividad penal	615
2.2.2.	La compleja construcción de la legalidad penal internacional	616
2.3.	Implicaciones para Colombia	618
2.3.1.	¿Acoger un concepto de legalidad estricta, o amplia?	618
2.3.2.	La necesaria separación entre los debates acerca de la imprescriptibilidad de los crímenes internacionales y el sentido y alcance del principio de legalidad	621
2.3.3.	¿Las diversas disposiciones consagradas en los tratados sobre derechos humanos sirven para superar la ausencia de tipificación de una conducta en el derecho penal interno?	624
2.4.	A modo de conclusión	625
2.5.	Bibliografía	630
2.5.1.	Doctrina especializada	630
2.5.2.	Jurisprudencia	631

Tema III

Participación de las víctimas en el proceso: víctimas de una "situación" y de un "caso concreto"

1.	Extractos jurisprudenciales traducidos	633
2.	Comentario jurisprudencial	647
2.1.	Hechos y contexto de la decisión	647

2.2	Aspecto relevante de la decisión	647
2.2.1	Evolucion de la subjetividad internacional de la victima en el derecho internacional publico	647
2.2.2	Calidad de victima en la CPI	648
2.2.3	La participacion de las victimas en la etapa de investigacion previa a una "situacion"	650
2.2.4	Condiciones que se deben cumplir para ser estimado "victima de la situacion"	652
2.2.5	Requisitos para ser considerado como "victima del caso concreto"	654
2.3	Implicaciones para Colombia	655
2.3.1	La necesidad de precisar y unificar los conceptos de "victima"	655
2.3.2	Las victimas colombianas ante la CPI	656
2.4	A modo de conclusion	657
2.5	Bibliografia	658
2.5.1	Doctrina especializada	658
2.5.2	Documentos	660
2.5.3	Jurisprudencia	660

Índice conceptual	661
--------------------------	------------