

ÍNDICE GENERAL

TOMO II

PÁG.

ABREVIATURAS USADAS.....	XXXIII
--------------------------	--------

CAPÍTULO I

ASPECTOS GENERALES DE LOS CRÍMENES DE LESA HUMANIDAD

§ 1.	CONCEPTO GENERAL DE CRIMEN DE LESA HUMANIDAD.....	3
§ 2.	EVOLUCIÓN LEGISLATIVA DEL CONCEPTO CRIMEN DE LESA HUMANIDAD	16
2.1.	Definición en el Estatuto de Núremberg	16
2.2.	La Ley 10 del Consejo de Control Aliado -1945-	20
2.3.	Estatuto del Lejano Oriente -1946-	21
2.4.	Los principios de Núremberg -1950-	24
2.5.	La Convención de Viena sobre imprescriptibilidad de crímenes de guerra y Crímenes de Lesa Humanidad -1968-	26
2.6.	El Tribunal Penal Internacional para la ex Yugoslavia -1993-....	27
a.	La crisis de los Balcanes.....	27
b.	El Estatuto del Tribunal Penal Internacional para la ex Yugos- lavia	29
2.7.	Estatuto del Tribunal Penal Internacional de Ruanda -1994-.....	30
2.8.	Estatuto de Timor Oriental	33
2.9.	Estatuto de la Corte Especial para Sierra Leona -2000-.....	34
2.10.	Acuerdo entre las Naciones Unidas y el Gobierno Real de Cam- boya relativo al procesamiento bajo la ley de Camboya por los crímenes cometidos durante el período de Kampuchea Democrá- tica 2003	35

	PÁG.
2.11. Los crímenes de Lesa Humanidad en el Estatuto de Roma -1998-	36
2.12. ¿Qué fundamenta y justifica la creación jurídica de los crímenes de lesa humanidad?	41
2.13. ¿Cuál es el derecho aplicable internamente?.....	42
§ 3. LOS BIENES JURÍDICOS OBJETO DE PROTECCIÓN	46
§ 4. CARACTERÍSTICAS DE LOS CRÍMENES DE LESA HUMANIDAD.....	50
4.1. La conducta debe estar tipificada en una norma de derecho internacional	51
4.2. Atacan y ofenden bienes esenciales de la comunidad internacional o de la población civil, sin excluir derechos individuales.....	54
4.3. Constituyen ofensa o agravio a la humanidad.....	55
a. El concepto de “ofensa a la humanidad”	55
b. Hacen parte de un ataque generalizado o sistemático contra la población civil	59
4.4. Los crímenes de lesa humanidad son imprescriptibles	62
a. Imprescriptibilidad internacional.....	62
b. La imprescriptibilidad de crímenes de lesa humanidad ante los tribunales nacionales	63
4.5. Deben ser hechos extremadamente graves.....	64
4.6. No se consideran delitos políticos y, por tanto, no son objeto de amnistía, indulto o asilo político	65
4.7. Presuponen que la conducta del autor se ejecute en el contexto de un ataque generalizado o sistemático contra una población civil (art. 7.1 ECPI)	73
4.8. Presuponen un “elemento político”	74
4.9. Son conductas intencionales	75
4.10. La “cosa juzgada aparente” es inaceptable	75
§ 5. ESTRUCTURA DE LOS CRÍMENES DE LESA HUMANIDAD	76
§ 6. LA FASE OBJETIVA DEL TIPO. <i>ACTUS REUS</i>	78
6.1. Elemento de contexto: ataque generalizado o sistemático dirigido contra una población civil	79
a. Concepto	79
b. Origen de la exigencia	81
c. ¿Qué explica la exigencia del contexto?	83
d. Condiciones del contexto de violaciones	83
(i). El contexto de hecho debe ser preexistente o al menos coetáneo a la conducta del ejecutor individual	84

(ii).	Ha de tratarse de un contexto de violaciones a los derechos fundamentales de la población civil previstos en el párrafo 1, art. 7.....	84
(iii).	Debe ser un “ataque”.....	85
(iv).	El ataque debe ser, además, generalizado o sistemático.....	92
(v).	El ataque sistemático.....	93
(vi).	El contexto debe probarse.....	96
e.	¿Puede el ataque ser por omisión?.....	97
f.	Intencionalidad del ataque.....	98
g.	El ataque se dirige contra una población civil.....	102
h.	El contexto debe ser conocido.....	105
i.	La conducta del autor debe hacer “parte de un ataque”.....	108
6.2.	El elemento político.....	110
6.3.	Ejecución de alguno de los actos previstos en el párrafo 1º del art. 7 ECPI.....	115
a.	La parte objetiva de la conducta.....	115
b.	La conducta debe “hacer parte de un ataque generalizado o sistemático contra una población civil”.....	116
6.4.	El resultado típico.....	118
a.	Múltiples lesiones a bienes jurídicos fundamentales de la población.....	118
b.	El resultado típico producido por el autor.....	119
6.5.	Imputación del resultado a la conducta del autor.....	120
a.	Nexo causal e imputación objetiva.....	120
b.	La imputación jurídica del resultado a la conducta del autor.....	121
§ 7.	ELEMENTOS SUBJETIVOS DEL TIPO. <i>MENS REA</i>	124
7.1.	El dolo y su estructura.....	126
7.1.1.	Elemento cognoscitivo del dolo.....	128
a.	¿Qué comprende el conocimiento propio del dolo?... ..	128
b.	¿Cómo debe ser el conocimiento propio del dolo?	130
c.	¿Qué no abarca el conocimiento propio del dolo?	131
d.	Momento del dolo.....	133
e.	El error esencial o la ignorancia sobre los elementos del tipo.....	133
7.1.2.	Elemento volitivo del dolo.....	133
a.	Dolo como voluntad de la acción o como voluntad del resultado.....	133
b.	La voluntad debe ser antecedente o concurrente al acto.....	135

	PÁG.
c. ¿Qué abarca la voluntad?	135
d. El error en el golpe	135
7.1.3. Los elementos anímicos o motivacionales distintos del dolo.....	136
7.2. Clases de dolo	137
a. Dolo directo	137
b. Dolo eventual.....	137
c. ¿Es posible un crimen de lesa humanidad con dolo eventual?	139
d. La culpa en la responsabilidad de los jefes militares	140
§ 8. LOS CRÍMENES DE LESA HUMANIDAD EN LA LEY NACIONAL	140
8.1. Ausencia de tipos de lesa humanidad.....	140
8.2. ¿Creación por vía de jurisprudencia de tipos de lesa humanidad?	151
§ 9. ORDEN DE SUPERIOR JERÁRQUICO Y CRÍMENES DE LESA HUMANIDAD	163
9.1. La orden en el Estatuto de Roma	163
9.2. La orden en el sistema jurídico nacional.....	163
§ 10. CRÍMENES DE LESA HUMANIDAD Y CRÍMENES DE GUERRA	175
10.1. Bien jurídico protegido	175
10.2. Autores	175
10.3. Elementos normativos	176
10.4. Elemento subjetivo	176
10.5. Las conductas	177

CAPÍTULO II

EL ASESINATO

§ 1. DEFINICIÓN DEL “ASESINATO” COMO CRIMEN DE LESA HUMANIDAD.....	181
§ 2. EL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO EN EL ASESINATO-LESA HUMANIDAD.....	190
§ 3. EL ASESINATO DE LESA HUMANIDAD, DIFERENCIAS CON OTROS HOMICIDIOS	199
§ 4. ELEMENTOS DEL ASESINATO: LA <i>MENS REA</i> O ELEMENTOS SUBJETIVOS....	200
4.1. Los elementos subjetivos del crimen de asesinato	200
4.2. Elemento representativo o cognoscitivo del dolo	208
a. Proceso cognoscitivo	208
b. Fases del conocimiento.....	212
c. Conocimiento y conciencia	212
d. Conocimiento y representación actual	213

	PÁG.
e. Basta el conocimiento actualizable	214
f. Conocimiento y voluntad	215
g. ¿Qué comprende el conocimiento propio del dolo?	215
(i). Conocimiento de los elementos objetivos del tipo	215
(ii). Conocimiento de la posición de garante.....	218
(iii). El conocimiento de los elementos normativos del tipo.....	219
(iv). Conocimiento del resultado	221
(v). Conocimiento de la relación causal y de las circunstancias de la imputación	223
h. Conocimiento real o efectivo.....	225
(i). El conocimiento actual	225
(ii). Conocimiento actualizable	225
4.3. Elemento volitivo del dolo	226
a. La intención	226
b. ¿Qué abarca la voluntad intencional?.....	227
4.4. El dolo directo	227
4.5. El dolo eventual.....	231
§ 5. ELEMENTOS DEL ASESINATO: <i>ACTUS REUS</i> O ELEMENTOS OBJETIVOS	234
5.1. Que el autor haya dado muerte injustamente a una o más perso- nas de la población civil	234
a. El autor	234
b. La conducta	235
c. El resultado. La muerte debe ser injusta arbitraria	238
d. Que el resultado muerte sea imputable a la conducta del autor	240
5.2. Que la conducta se haya realizado como parte de un ataque gene- ralizado o sistemático dirigido contra la población civil. (elemen- to de contexto).....	245
5.3. La política del Estado o de una organización de realizar tales atentados.....	247
5.4. Vínculo entre la conducta del autor y ataque masivo o sistemático	248
§ 6. TENTATIVA DE ASESINATO	250
§ 7. EL “HOMICIDIO INTENCIONAL” COMO CRIMEN DE GUERRA.....	251
7.1. Definición del homicidio-crimen de guerra	251
7.2. La función del derecho humanitario en el conflicto armado.....	255
7.3. ¿Qué se entiende por conflicto armado?	259
a. Conflicto armado internacional	259
b. Conflicto armado no internacional	259
c. ¿Qué abarca el conflicto armado?.....	266

	PÁG.
7.4. Elementos subjetivos del homicidio-crimen de guerra	269
a. Cognoscitivos	269
b. Volitivos.....	270
7.5. Elementos objetivos del homicidio-crimen de guerra.....	271
a. El autor ha dado muerte a una o más personas.....	271
b. La víctima era una persona protegida por el Derecho internacional humanitario	273
c. Que la conducta haya tenido lugar en el contexto de un conflicto armado internacional o interno y haya estado relacionado con el conflicto	278
d. Que el homicidio se cometa como parte de un plan o política o como parte de la comisión en gran escala de tales crímenes (art. 8. 2 a) i) EC.).....	280
e. Que el homicidio sea cometido con violación de las normas del DIH	281
7.6. Otras modalidades de homicidio como crimen de guerra	283
7.7. ¿Qué efecto tiene la cláusula del art. 124 del ECPI, invocada oportunamente por el Estado Colombiano?	284
§ 8. HOMICIDIO EN PERSONA PROTEGIDA POR EL DIH”. ART. 135 C. PENAL..	285
8.1. Definición del homicidio como delito contra el DIH.....	285
8.2. ¿Por qué el homicidio en persona protegida por el DIH, no es necesariamente un crimen de guerra?	288
8.3. El bien jurídico en el “homicidio contra persona protegida” por el DIH.....	296
8.4. Diferencia del homicidio en persona protegida por el DIH, y el homicidio común.....	297
8.5. ¿Quiénes son personas protegidas por el DIH?.....	299
(1) Los integrantes de la población civil”	304
(2) Las personas que no participan en hostilidades y los civiles en poder de la parte adversa”.....	306
(3) “Los heridos, enfermos o náufragos puestos fuera de combate”.....	307
(4) El «personal sanitario» o «religioso»	308
(5) “Los periodistas en misión o corresponsables de guerra acreditados”	308
(6) “Los combatientes que hayan depuesto las armas por captura, rendición u otra causa análoga”	309
(7) “Quienes antes del comienzo de las hostilidades fueren considerados como <i>apátridas</i> o refugiados”	309

(8) “Cualquier otra persona que tenga aquella condición en virtud de los Convenios I, II, III y IV de Ginebra de 1949 y otros que llegaren a ratificarse”	314
8.6. Elementos subjetivos del “homicidio en persona protegida”: el dolo.....	314
a. Elemento cognoscitivo del dolo	315
b. Elemento volitivo del dolo	319
8.7. Elementos objetivos del homicidio en persona protegida.....	320
a) Existencia de un conflicto armado	320
b) La muerte de una persona protegida por el DIH, ejecutada con ocasión y en desarrollo de conflicto armado.....	322
c) El autor del homicidio podrá ser un combatiente o una persona que participa directamente en las hostilidades, o una persona civil que tiene obligación de dar aplicación a normas del DIH	325
d) La muerte es imputable a la conducta injusta del autor.....	328
8.8. Imputación por homicidio en persona protegida consumado antes del 25 de julio de 2001	330
§ 9. LA IMPUTACIÓN NO CAMBIA EL ESTATUS JURÍDICO DE LAS PARTES	331
§ 10. EJECUCIONES SUMARIAS O EXTRAJUDICIALES	331
§ 11. ASESINATOS COMETIDOS POR LA GUERRILLA	335
§ 12. LAS «MUERTES EN EL GENOCIDIO»	336
§ 13. ¿CÓMO SE TIPIFICA EL ASESINATO EN LA LEY COLOMBIANA?.....	344
a. La inexistencia del tipo de asesinato	344

CAPÍTULO III

EL CRIMEN DE EXTERMINIO

§ 1. EL CONCEPTO DE EXTERMINIO	347
§ 2. EXTERMINIO Y MASACRES EN COLOMBIA.....	350
2.1. Diferencias	350
2.2. Masacres y genocidios políticos.....	358
§ 3. FORMAS DE EXTERMINIO	362
§ 4. ESTRUCTURA DEL EXTERMINIO	363
4.1. Elemento subjetivo del exterminio.....	363
a. Momento representativo	363

	PÁG.
b. Momento volitivo	364
4.2. Elementos objetivos del exterminio	364
a. El elemento de contexto de violaciones, o sea que la conducta se haya cometido como parte de un ataque generalizado o sistemático dirigido contra una población civil.....	364
b. Que el autor haya dado muerte a una o más personas.....	365
c. Que la conducta haya consistido en una matanza de miembros de una población civil o haya tenido lugar como parte de esa matanza.....	365
d. Que se trate de una conducta injusta	366
§ 5. DIFERENCIA CON EL GENOCIDIO.....	366
§ 6. EL EXTERMINIO COMO ACCIÓN PERMANENTE O INSTANTÁNEA	367

CAPÍTULO IV

ESCLAVITUD, SERVIDUMBRE, TRATA DE PERSONAS, TRABAJO FORZOSO

§ 1. LA ESCLAVITUD COMO CRIMEN DE LESA HUMANIDAD.....	368
§ 2. NORMATIVIDAD SOBRE LA ESCLAVITUD.....	372
a. Instrumentos internacionales sobre esclavitud.....	372
b. La prohibición de esclavitud en el sistema interamericano.....	380
c. La tipificación de la esclavitud en el Estatuto de Roma	382
d. La esclavitud y la trata de personas en el sistema nacional	382
§ 3. BIENES JURÍDICOS AFECTADOS CON LA ESCLAVITUD EN EL ECPI.....	385
§ 4. ELEMENTOS TÍPICOS DE LA ESCLAVITUD EN EL ECPI.....	386
§ 5. La <i>MENS REA</i> DE LA ESCLAVITUD.....	388
a. Elementos cognoscitivos	389
b. Elementos volitivos o de intencionalidad.....	390
§ 6. EL ELEMENTO <i>OBJETIVOS</i> DE LA ESCLAVITUD.....	390
6.1. El elemento de contexto.....	390
6.2. Que el autor haya ejercido actos de propiedad o dominio sobre una o más personas o haya realizado actos análogos a la esclavitud.....	391
a. Esclavitud propiamente dicha	391
b. La trata de esclavos	392

	PÁG.
c. «Prácticas análogas a la esclavitud».....	393
d. Trabajo forzoso.....	394
e. La trata o tráfico de personas, en particular mujeres y niños ..	399
6.3. Que la conducta se dirija contra una población civil	402
§ 7. LA TRATA DE PERSONAS EN LA LEY PENAL COLOMBIANA.....	402
7.1. La trata de personas como delito contra la autonomía personal ..	403
a. Definición	403
b. Bien jurídico afectado.....	405
c. Elementos objetivos del tipo	406
d. Elementos subjetivos del tipo.....	408
e. Tipo agravado	409
7.2. La trata de personas como delito contra el DIH.....	410
a. La trata de personas en persona protegida.....	410
b. El bien jurídico protegido	411
c. Los elementos objetivos del tipo	412
d. El elemento subjetivo de la trata de personas del art. 141 B..	414
§ 8. EL TRAFICO DE MIGRANTES EN LA LEY NACIONAL.....	415
§ 9. LA ESCLAVITUD Y OTROS DELITOS	418
9.1. Esclavitud sexual.....	418
9.2. Crimen de esclavitud y reclutamiento de menores de 15 años	418

CAPÍTULO V

DEPORTACIÓN O TRASLADO FORZADO DE POBLACIÓN

§ 1. EL DESPLAZAMIENTO FORZADO DE PERSONAS COMO CRIMEN INTERNA- CIONAL	420
§ 2. EL DESPLAZAMIENTO FORZOSO EN EL DERECHO INTERNACIONAL	423
§ 3. BIENES VULNERADOS CON EL DESPLAZAMIENTO FORZADO.....	424
§ 4. CAUSAS DE DESPLAZAMIENTO FORZADO.....	427
4.1. Causas generales de desplazamiento.....	427
4.2. Causas particulares de desplazamiento	431
§ 5. LA CIFRA DE DESPLAZADOS	435
§ 6. ELEMENTOS DEL CRIMEN DE LESA HUMANIDAD DE DESPLAZAMIENTO FORZOSO.....	437
6.1. La <i>mens rea</i> del desplazamiento	437

a.	Momento representativo	437
b.	Momento volitivo	438
6.2.	El <i>actus reus</i> del desplazamiento forzado	438
a.	Elemento de contexto	438
b.	El autor	439
c.	Actos de expulsión de la zona de asentamiento de las víctimas	439
d.	Ausencia de justa causa	440
e.	La expulsión de una o más personas del lugar de su asentamiento legítimo	441
§ 7.	EL DESPLAZAMIENTO COMO CRIMEN PERMANENTE.....	441
§ 8.	LA DEPORTACIÓN O EL TRASLADO ILEGAL COMO CRIMEN DE GUERRA.....	444
§ 9.	FORMAS DE DESPLAZAMIENTO FORZOSO EN EL CONFLICTO ARMADO.....	448
9.1.	La deportación.....	448
9.2.	El desplazamiento forzado al interior del país	449
9.3.	Mediante orden de desplazar a persona civiles	449
9.4.	Traslado de la propia población civil para ocupar territorio de otro Estado	450
§ 10.	EL DESPLAZAMIENTO FORZADO EN LA LEY NACIONAL	450
10.1.	El derecho fundamental a no ser desplazado	450
10.2.	La tipificación interna del desplazamiento forzado.....	452
§ 11.	EL DESPLAZAMIENTO FORZADO COMO DELITO CONTRA PERSONAS PROTEGIDAS POR EL DIH. ART. 159 C.P.	454
11.1.	El marco típico	454
11.2.	Elementos objetivos del tipo, art. 159 C.P.	455
a.	Existencia de un conflicto armado	455
b.	El autor	458
c.	La conducta	458
d.	Que el hecho se ejecute con ocasión y en desarrollo de conflicto armado contra la población civil	459
e.	El resultado típico.....	460
f.	El hecho de la expulsión tiene que ser imputable a la conducta del autor	460
11.3.	Elementos subjetivos del tipo del artículo 159 C. P.	461
11.4.	Se trata de un delito de acción permanente	461
§ 12.	EL DESPLAZAMIENTO FORZADO COMO DELITO CONTRA LA AUTONOMÍA PERSONAL. ART. 180 C.P.....	462
12.1.	Como atentado contra la autonomía personal	462
12.2.	Elementos subjetivos de desplazamiento forzado del art. 180 C.P..	465

	PÁG.
12.3. Elementos objetivos del desplazamiento forzado	466
a. Autor	466
b. Conducta.....	466
c. Elementos normativos y modales, “la arbitrariedad”	467
d. El bien jurídico	469
e. El resultado y el nexo de imputación	470
12.4. Desplazamiento forzado agravado	471
12.5. Es un delito de conducta permanente	472

CAPÍTULO VI

ENCARCELAMIENTO ILEGAL

§ 1. EL CRIMEN DE “ENCARCELACIÓN ILEGAL”	473
§ 2. NORMAS INTERNACIONALES QUE PROTEGEN LA LIBERTAD Y EL DEBIDO PROCESO	476
§ 3. BIENES JURÍDICOS VULNERADOS	479
§ 4. ELEMENTOS OBJETIVOS DEL ENCARCELAMIENTO ILEGAL	482
4.1. Privación grave de la libertad de una o más personas.....	483
a. El autor	483
b. La conducta punible	484
c. Que la privación de la libertad sea grave.....	485
4.2. Que el hecho se ejecute con infracción de normas fundamentales del derecho internacional	487
a. Arbitrariedad de la privación de libertad	488
b. Situaciones de arbitrariedad de la detención	491
4.3. Que la conducta se haya cometido como parte de un ataque generalizado o sistemático dirigido contra una población civil –el contexto de violaciones-.....	493
§ 5. ELEMENTOS SUBJETIVOS DEL ENCARCELAMIENTO ILEGAL.....	494
a. Elemento representativo	494
b. Elemento volitivo	495
§ 6. DIFERENCIAS CON EL SECUESTRO Y LA TOMA DE REHENES.....	495
a. El secuestro	495
b. La toma de rehenes en la legislación internacional.....	496
c. La toma de rehenes en la legislación nacional	499
§ 7. DETENCIÓN ARBITRARIA EN LA LEY PENAL NACIONAL.....	502

	PÁG.
7.1. La definición legal.....	502
7.2. Bienes jurídicos protegidos.....	503
7.3. Elementos objetivos de la detención arbitraria.....	504
a. El autor.....	504
b. La privación intencional de la libertad.....	505
c. La privación de libertad debe ser injusta.....	505
d. Daño a los bienes jurídicos fundamentales protegidos.....	505
§ 8. DETENCIÓN ILEGAL Y PRIVACIÓN DEL DEBIDO PROCESO, COMO DELITO CONTRA EL DIH.	506
8.1. Detención con infracción del DIH.....	506
8.2. Bienes jurídicos lesionados.....	508
8.3. Elementos objetivos del tipo de detención ilegal y privación del debido proceso.....	509
a. autor.....	509
b. La conducta.....	510
c. El resultado.....	511
8.4. El aspecto subjetivo de la detención ilegal.....	511
§ 9. PRINCIPIOS SOBRE DETENCIÓN DE NACIONES UNIDAS.....	512

CAPÍTULO VII

EL CRIMEN DE TORTURA

§ 1. LA TORTURA EN EL ESTATUTO DE ROMA.....	520
§ 2. LA TORTURA COMO CRIMEN DE LESA HUMANIDAD.....	525
a. La prohibición absoluta de la tortura.....	525
b. La tortura como crimen internacional.....	526
c. La tortura ofende a las víctimas y al género humano.....	527
d. La prohibición absoluta de las torturas es una norma de <i>ius cogens</i>	529
§ 3. LA TORTURA EN OTROS INSTRUMENTOS INTERNACIONALES.....	530
3.1. La declaración sobre la protección de todas las personas contra la tortura y otros tratos o penas crueles inhumanos o degradan- tes, de 1975.....	531
3.2. La Convención de 1984 contra la tortura y otros tratos o penas cruels inhumanos o degradantes.....	534
3.3. Convención Interamericana para prevenir y sancionar la tortura (diciembre 9 de 1985).....	537

	PÁG.
3.4. La tortura en el Derecho Internacional Humanitario	539
§ 4. BREVE RESEÑA HISTÓRICA DE LA TORTURA	539
4.1. La tortura como práctica usual	539
4.2. La abolición de la tortura	542
§ 5. EL BIEN JURÍDICO OBJETO DE PROTECCIÓN	545
§ 6. ¿QUIÉN PUEDE SER AUTOR DE TORTURA?	547
6.1. En la Convención Internacional contra la tortura	547
6.2. En el Estatuto de la Corte Penal Internacional	548
6.3. El autor de tortura en el sistema penal colombiano	549
§ 7. ELEMENTOS OBJETIVOS DE LA TORTURA COMO CRIMEN DE LESA HUMANIDAD	552
7.1. La existencia de un ataque generalizado o sistemático dirigido contra una población civil	553
7.2. Una política de un Estado o una organización de cometer tales actos contra una población civil	554
7.3. Ejecución por el autor de algún acto que cause a la víctima «dolores o sufrimientos graves», ya sean «físicos o mentales»	555
a. El autor	555
b. La conducta típica	556
c. El resultado típico: dolores o sufrimientos graves, físicos o mentales	563
d. El dolor o el sufrimiento debe ser grave	573
e. Tratos crueles e inhumanos o degradantes	576
f. El nexo de imputación del resultado a la conducta del autor	582
7.4. Que la víctima se encuentre bajo “custodia o control” del autor	584
7.5. Que el dolor o el sufrimiento no hayan sido resultado únicamente de la imposición de sanciones legítimas, no fuesen inherentes ni incidentales a ellas	586
§ 8. ELEMENTOS SUBJETIVOS EN LA TORTURA COMO CRIMEN DE LESA HUMANIDAD	587
8.1. Fase cognoscitiva del dolo	588
8.2. La fase volitiva del dolo	588
§ 9. LA TORTURA COMO CRIMEN DE GUERRA	589
9.1. La prohibición de la tortura en el conflicto armado	589
9.2. La tipificación de la tortura como crimen de guerra en el Pacto de Roma	590
9.3. Elementos <i>objetivos</i> de la tortura como crimen de guerra	592

a.	Que se inflijan a una o más personas grandes dolores o sufrimientos físicos o mentales	593
b.	Que esa persona o personas hayan estado protegidas en virtud de uno o más de los Convenios de Ginebra de 1949, o los protocolos adicionales I y II de 1977 (en el conflicto interno se exige que la persona o personas hayan estado fuera de combate o hayan sido personas civiles o miembros del personal sanitario o religioso que no tomaban parte activa en las hostilidades. (Art. 8. 2, c) i) 4 EC)	595
c.	Que el hecho se cometa en el contexto de un conflicto armado internacional o interno y haya estado en relación con él... ..	599
(i)	Existencia de conflicto armado.....	599
(ii)	La relación con el conflicto armado	599
9.4.	Elementos subjetivos de la tortura como crimen de guerra	601
§ 10.	TORTURA POR OMISIÓN	603
§ 11.	MEDIDAS A CARGO DE LOS ESTADOS.....	605
a.	Garantizar el derecho a no ser torturado.....	605
b.	Prevenir y sancionar la tortura	605
c.	Obligación de capturar a quien esté señalado como autor o participe de torturas.....	606
d.	La tortura es un crimen que da lugar a extradición.....	606
e.	Nada justifica la tortura	606
f.	Prohibición de expulsar o extraditar a quien puede ser torturado ...	607
g.	Prohibición de la tortura.....	608
§ 12.	LA PRESCRIPCIÓN EN LA TORTURA	610
§ 13.	DIFERENCIA DE LA TORTURA CON OTROS DELITOS	611
13.1.	Tortura y lesiones personales	611
13.2.	Torturas, amenazas y coacciones	613
13.3.	Secuestro y torturas	615
§ 14.	LA TORTURA EN COLOMBIA	616
14.1.	Como fenómeno vinculado al conflicto armado	616
14.2.	Las cifras estadísticas.....	618
§15.	LA TORTURA EN EL CÓDIGO PENAL DE 2000.....	619
§ 16.	LA TORTURA COMO DELITO CONTRA PERSONA PROTEGIDA POR EL DIH EN EL CÓDIGO PENAL.....	623
16.1.	Definición y concepto	623

	PÁG.
16.2. Bienes jurídicos afectados.....	626
16.3. Elementos objetivos del tipo	627
a. La existencia de un conflicto armado	627
b. La víctima es una persona protegida por el DIH.....	628
c. El autor	628
d. La parte objetiva del acto	629
e. El resultado típico.....	631
f. La imputación del resultado al autor	633
g. El hecho debe realizarse con ocasión y en desarrollo de con- flicto armado.....	633
16.4. Elementos subjetivos.....	634
a. Elementos representativo o cognoscitivos.....	634
b. Elemento volitivo del dolo	634
c. Elementos subjetivos finalistas o motivacionales.....	634
§ 17. LA TORTURA COMO DELITO CONTRA LA AUTONOMÍA PERSONAL	636
17.1. Elementos objetivos del tipo de tortura.....	639
a. Sujeto activo indeterminado	639
b. La conducta típica	642
c. El bien jurídico protegido.....	645
d. El resultado típico.....	648
e. Imputación del resultado a la conducta del autor	649
17.2. Elementos subjetivos de la tortura en el art. 178 del C. P.	649
a. Elementos representativo o cognoscitivos	650
b. Elementos volitivos	651
c. Elementos subjetivos finalistas o motivacionales.....	651
17.3. Circunstancias de agravación de la tortura. art. 179 C.P.....	653
17.4. Circunstancias eximentes frente a la tortura	654
§ 18. TRATOS INHUMANOS O DEGRADANTES Y SU DIFERENCIA CON LA TORTURA ..	657
§ 19. LA TORTURA NO SERÁ OBJETO DE AMNISTÍA, NI CALIFICADA COMO DELITO POLÍTICO	667

CAPÍTULO VIII

VIOLACIÓN, ESCLAVITUD SEXUAL, PROSTITUCIÓN FORZADA, EMBARAZO FORZADO, ESTERILIZACIÓN FORZADA, DESNUDEZ FORZADA, ABORTO FORZADO

§ 1. ACTOS DE VIOLENCIA SEXUAL COMO CRIMEN DE LESA HUMANIDAD	668
--	-----

§ 2.	VIOLACIÓN SEXUAL	671
2.1.	Concepto de violación sexual.....	671
2.2.	Los Bienes Jurídicos	672
2.3.	Elementos subjetivos del crimen de violación sexual.....	674
a.	El elemento cognoscitivo	674
b.	El elemento volitivo	675
2.4.	Elementos objetivos del crimen de violación sexual	676
a.	El autor	676
b.	La conducta	676
c.	El resultado.....	678
d.	El elemento de contexto	678
§ 3.	ESCLAVITUD SEXUAL COMO DELITO DE LESA HUMANIDAD	680
3.1.	Concepto de esclavitud sexual	680
3.2.	Elementos objetivos del crimen de esclavitud sexual	682
3.3.	Elementos subjetivos del crimen de esclavitud sexual.....	685
§ 4.	LA ESCLAVITUD SEXUAL EN PERSONA PROTEGIDA POR EL DIH.....	686
4.1.	Definición y marco contextual	686
4.2.	Bienes jurídicos afectados en la esclavitud sexual en persona protegida.....	688
4.3.	Elementos subjetivos de la esclavitud sexual en persona protegida.....	689
4.4.	Elementos objetivos de la esclavitud sexual en persona protegida.....	689
§ 5.	PROSTITUCIÓN FORZADA.....	691
5.1.	Concepto	691
5.2.	Elementos de la prostitución forzada	692
5.3.	La prostitución forzada como crimen de guerra.....	693
5.4.	La prostitución forzada en la ley penal colombiana.....	693
§ 6.	EMBARAZO FORZADO.....	694
6.1.	Definición del embarazo forzado como crimen de lesa humanidad	694
6.2.	Elementos del embarazo forzado	695
6.3.	El embarazo forzado en la ley penal colombiana.....	696
§ 7.	ESTERILIZACIÓN FORZADA.....	697
7.1.	Definición	697
7.2.	Elementos de la esterilización forzada.....	698
a.	Subjetivos	698
b.	Objetivos.....	698

	PÁG.
§ 8. LA ESTERILIZACIÓN FORZADA EN LA LEY PENAL COLOMBIANA.....	699
8.1. La esterilización forzada en persona común	699
8.2. La esterilización forzada en persona protegida.....	699
§ 9. OTROS ACTOS DE VIOLENCIA SEXUAL DE GRAVEDAD COMPARABLE	700
9.1. Definición.....	700
9.2. Elementos subjetivos.....	701
9.3. Elementos objetivos	702
§ 10. LA DESNUDEZ FORZADA EN LA LEY PENAL NACIONAL.....	702
§ 11. ACTOS DE VIOLENCIA SEXUAL COMO CRIMEN DE GUERRA	703
11.1. Violencia sexual en el conflicto armado	703
§ 12. VIOLENCIA SEXUAL POR GRUPOS ARMADOS ILEGALES	709
§ 13. LA VIOLACIÓN SEXUAL EN LA LEY PENAL COLOMBIANA	710
13.1. Violencia sexual como delito contra el DIH	711
13.2. Actos de violencia sexual como crimen de lesa humanidad en la ley nacional	714
13.3. Violencia sexual como delito contra la libertad, integridad y formación sexuales. Art. 205 s.s. C. Penal.....	716
a. Acceso carnal violento. (Art. 205 C. Penal).....	716
b. El acto sexual violento diverso del acceso carnal (art. 206 ¹). ..	718
c. El acceso carnal o acto sexual con persona puesta en incapa- cidad de resistir (art. 207 C.P.)	718

CAPÍTULO IX

CRIMEN DE PERSECUCIÓN DE UN GRUPO

§ 1. DEFINICIÓN Y PRECEDENTES	719
§ 2. LAS RAÍCES DE LA PERSECUCIÓN	726
§ 3. BIENES JURÍDICOS OBJETO DE ATAQUE	727
§ 4. ELEMENTOS SUBJETIVOS DE LA PERSECUCIÓN.....	729
a. Fase representativa	729
b. Fase volitiva	730
c. La motivación.....	731
§ 5. ELEMENTOS OBJETIVOS.....	736
5.1. Elemento de contexto de la persecución	736

	PÁG.
5.2. Actos de persecución o discriminación graves contra un grupo o una colectividad con identidad propia en conexión con actos del artículo 7.1. ER.....	738
a. Actos de persecución discriminatoria.....	738
b. Que el autor haya dirigido su conducta contra esa persona o personas en razón de la identidad de un grupo o colectividad o contra el grupo o la colectividad como tales	740
c. La conexión con cualquier acto del párrafo 1 del artículo 7, o un crimen de competencia de la CPI	741
5.3. El resultado típico	742
§ 6. DIFERENCIA CON OTROS CRIMENES	744
a. Persecución, diferencias con el crimen de <i>apartheid</i>	744
b. Desaparición forzada y persecución.....	744
c. Persecución y genocidio.....	745
d. Persecución y asesinato.....	745
§ 7. RACISMO Y HOSTIGAMIENTO POR MOTIVOS DE RAZA, RELIGIÓN, IDEOLOGÍA EN LA LEY PENAL COLOMBIANA	745
7.1. El delito de discriminación por razones de raza, nacionalidad o sexo. Art. 134a C.P.	748
a. Definición	748
b. Bienes jurídicos	749
c. Elementos objetivos.....	749
d. Elementos subjetivos.....	751
7.2. El delito de hostigamiento por motivos de raza, religión, ideología política, u origen nacional étnico o cultural. Art. 134 B	752
a. Concepto.....	752
b. Bienes jurídicos afectados	753
c. Elementos objetivos del tipo de persecución.....	754
d. Elementos subjetivos del tipo.....	755
e. Agravantes y atenuantes	756
7.3. El delito de discriminación racial contra personas protegidas por el DIH. Art. 147 C:P.....	757
a. Concepto.....	757
b. El bien jurídico	758
c. Elementos objetivos del tipo	759
d. Elementos subjetivos del tipo.....	761

CAPÍTULO X

LA DESAPARICIÓN FORZADA COMO CRIMEN
DE LESA HUMANIDAD

	PÁG.
§ 1. DEFINICIÓN TÍPICA INTERNACIONAL	762
§ 2. ¿CUÁNDO LA DESAPARICIÓN FORZADA ES UN CRIMEN DE LESA HUMANIDAD?	766
§ 3. CONSIDERACIONES HISTÓRICAS	770
a. En el Mundo antiguo	778
b. En la Europa moderna	779
c. En América Latina	780
§ 4. LOS CONVENIOS INTERNACIONALES	786
4.1. En el sistema de Naciones Unidas	786
4.2. En el sistema Regional de OEA	790
§ 5. BIENES JURÍDICOS TUTELADOS	791
§ 6. ESTRUCTURA DEL TIPO DE DESAPARICIÓN FORZADA EN EL ECPI	797
§ 7. ELEMENTOS SUBJETIVOS DE LA DESAPARICIÓN FORZADA	799
7.1. Elemento representativo o cognoscitivo del dolo	800
7.2. El elemento volitivo de dolo	801
§ 8. ELEMENTOS OBJETIVOS DE LA DESAPARICIÓN FORZADA	802
8.1. Autor calificado. Evolución	803
8.2. La privación de la libertad de una o más personas y su ocultamiento forzado	812
a. Privación de la libertad	812
b. Ocultamiento forzado de la persona	814
8.3. La negativa a reconocer la privación de libertad o dar información sobre la suerte o el paradero de la persona	819
8.4. La "intención" de dejarla fuera del amparo de la ley por un período prolongado	821
8.5. El daño a los bienes jurídicos tutelados	822
8.6. El autor debe obrar con la conciencia de que el hecho hace parte de un ataque generalizado o sistemático contra una población civil y de conformidad con la política de un Estado o de una organización	824
§ 9. OTROS ASPECTOS DE LA DESAPARICIÓN FORZADA	829
9.1. ¿A quiénes se extiende la responsabilidad por desaparición forzada?	829

	PÁG.
9.2. La orden o instrucción de autoridad pública	829
9.3. La desaparición forzada no se considera delito político	830
9.4. La desaparición forzada es un delito continuado, cesa cuando se libera al ocultado o se establece el destino o paradero de la víctima.....	830
9.5. La muerte de la víctima en cautiverio	831

CAPÍTULO XI

LA DESAPARICIÓN FORZADA EN LA LEY NACIONAL

§ 1. LA PROHIBICIÓN CONSTITUCIONAL.....	834
§ 2. SU TIPIFICACIÓN ESPECÍFICA EN LA LEY PENAL NACIONAL	837
§ 3. APROBACIÓN DE LA CONVENCION INTERAMERICANA SOBRE DESAPARICION FORZADA	846
§ 4. APROBACION DE LA CONVENCION INTERNACIONAL PARA LA PROTECCION DE TODAS LAS PERSONAS CONTRA LAS DESAPARICIONES FORZADAS. LEY 1418 DE 2010.....	847
§ 5. HECHOS EJECUTADOS ANTES DE LA VIGENCIA DE LA LEY 589/2000	849
5.1. Hechos anteriores a la ley 589/00, se califican según las leyes vigentes al tiempo de su ejecución.....	850
5.2. Los hechos anteriores a la ley 589 de 2000, se imputan como secuestro y subsiguiente desaparición forzada.....	853
5.3. Hechos cometidos antes de la vigencia de la ley 589/00, se imputarán a título de crimen de lesa humanidad de desaparición forzada.....	854
§ 6. BIENES JURÍDICOS LESIONADOS EN LA DESAPARICIÓN FORZADA	861
§ 7. ELEMENTOS DEL TIPO DE DESAPARICIÓN EN LA LEY NACIONAL	864
7.1. Elemento subjetivo.....	864
a. El aspecto representativo del dolo.....	865
b. El aspecto volitivo del dolo	866
7.2. Elementos objetivos de la desaparición en la ley nacional	867
a. Autor indeterminado.....	867
b. Fase objetiva de la conducta.....	868
(i) La privación legal o ilegal de la libertad e una persona	868
(ii) El subsiguiente ocultamiento forzado de la víctima.....	869

(iii) La negativa a reconocer dicha privación de dar información sobre su paradero, sustrayéndola del amparo de la ley	870
c. El resultado típico.....	873
d. La imputación del resultado injusto al autor	876
§ 8. ¿SECUESTRO O DESAPARICIÓN FORZADA?.....	876
8.1. Las conductas anteriores a la ley 589 /2000 se califican de secuestro	876
8.2. Hechos materialmente constitutivos de desaparición.....	880
§ 9. DESAPARICIÓN FORZADA AGRAVADA.....	885
§ 10. CIRCUNSTANCIAS DE ATENUACIÓN PUNITIVA	891
§ 11. LA DESAPARICIÓN COMO DELITO PERMANENTE Y CAMBIO DE LEYES.....	892
§ 12. LA DESAPARICIÓN COMO FALTA DISCIPLINARIA	894
12.1. El tipo disciplinario	894
12.2. Elementos de la falta disciplinaria	895
§ 13. MUERTE DE LA VÍCTIMA Y OCULTAMIENTO DEL CADÁVER	897
§ 14. EL OBJETO DE LA PRUEBA	899
§ 15. DIFERENCIA CON OTROS DELITOS.....	901
15.1. Con la detención arbitraria	901
15.2. La detención como falta grave al derecho humanitario y delito de lesa humanidad	903
15.3. Desaparición forzada y secuestro.....	905
15.4. Desaparición forzada y homicidio.....	911
§ 16. LA PRESCRIPCIÓN EN LA DESAPARICIÓN FORZADA DE PERSONAS	912
§ 17. MEDIDAS CONTRA LA DESAPARICIÓN FORZADA.....	916

CAPÍTULO XII

EL CRIMEN DE APARTHEID

§ 1. CONCEPTO DE APARTHEID Y SU ORIGEN	919
§ 2. EL PROCESO DE CRIMINALIZACIÓN INTERNACIONAL DEL APARTHEID.....	922
2.1. Convención contra la discriminación racial de 1966	923
2.2. Convención de Viena sobre imprescriptibilidad de crímenes de guerra y lesa humanidad de 1968.....	926

	PÁG.
2.3. Convención internacional contra el crimen de apartheid de 1973.	926
2.4. Protocolo I de 1977 Adicional a los Convenios de Ginebra de 1949.....	930
2.5. Estatuto de Roma de 1998.....	930
§ 3. BIENES JURÍDICOS VULNERADOS: DIGNIDAD, IGUALDAD Y NO DISCRIMINACIÓN RACIAL	932
§ 4. ELEMENTOS CONSTITUTIVOS DEL CRIMEN DE APARTHEID.....	933
§ 5. ELEMENTOS SUBJETIVOS DEL APARTHEID.....	933
a. Elementos cognitivos	934
b. Los elementos volitivos.....	934
§ 6. ELEMENTOS OBJETIVOS.....	935
a. Actos inhumanos de carácter similar al párrafo 1 art. 7 ECPI.....	935
b. Implementación por los autores de un régimen institucionalizado de opresión y dominación sistemática de un grupo racial sobre otro u otros grupos raciales	936
c. Uno o más grupos raciales sometidos a la opresión, exclusión y marginalidad sistemática.....	936
d. El contexto de violaciones a los derechos fundamentales de la población excluida	937
§ 7. LA DISCRIMINACIÓN RACIAL Y APARTHEID EN LA LEY PENAL COLOMBIANA. 938	
7.1. Actos de “discriminación racial”, como delito contra el DIH. art. 147 C.P.	938
7.1.2. Elementos del delito de discriminación racial como delito contra el DIH.....	941
a. Elementos subjetivos.....	941
b. Elementos objetivos	942
7.2. Actos de racismo o discriminación como delito común. Art. 134 A C.P.	943
7.2.1. Concepto	943
7.2.2. Elementos del tipo	945
a. Elementos subjetivos.....	945
b. Elementos objetivos	946
7.2.3. Manifestaciones de discriminación racial	946
7.3. Hostigamiento por motivos de raza, religión, ideología, etnia o cultura. Art. 134 B.....	949
7.3.1. Concepto	949
7.3.2. Elementos del delito de “hostigamiento”.....	951

	PÁG.
a. Elementos subjetivos.....	951
b. Elementos objetivos	951
7.3.3. Circunstancias de agravación y atenuación	953
a. Circunstancias de agravación	953
b. Circunstancias de atenuación	954

CAPÍTULO XIII

OTROS ACTOS INHUMANOS DE CARACTER SIMILAR

§ 1. UN TIPO PENAL ABIERTO	955
§ 2. INTERPRETACIONES SOBRE EL CONTENIDO DEL LITERAL “K”	957
§ 3. EL LITERAL “K” ES SÓLO APLICABLE POR LA CPI	960
§ 4. OTROS TRATOS CRUELES, INHUMANOS O DEGRADANTES	963
§ 5. LAS MUTILACIONES GRAVES.....	963
§ 6. ACTOS DE TERRORISMO MASIVO O SISTEMÁTICO CONTRA LA POBLACIÓN CIVIL	964
ÍNDICE DE AUTORES Y LIBROS CITADOS	973