

# ÍNDICE GENERAL

## TOMO I

	PÁG.
PREFACIO .....	IX
ABREVIATURAS USADAS .....	XXXIX

## CAPÍTULO I

### DERECHO PENAL INTERNACIONAL

§ 1. OBJETIVOS DEL DERECHO PENAL INTERNACIONAL .....	3
§ 2. FUENTES DEL DERECHO PENAL INTERNACIONAL .....	14
2. 1. Normas convencionales y normas de derecho consuetudinario...	16
2. 2. El Pacto de Roma adoptó el principio de <i>lex scripta</i> .....	24
2. 3. La definición internacional y su relación con la legalidad penal interna .....	31
§ 3. ¿INVOLUCIÓN DEL SISTEMA PENAL? .....	37
§ 4. EL PRINCIPIO DE SUBSIDIARIDAD DEL ECPI .....	53
4. 1. ¿Qué significa el principio de subsidiaridad o complementariedad? .....	53
4. 2. ¿El Estatuto de Roma hace parte del bloque de constitucionalidad, reformó el Código Penal?.....	56
4. 3. ¿Cuáles son los hechos de competencia subsidiaria de la CPI?... ..	68
4. 4. ¿Cómo se activa la competencia de la Corte?.....	72
4. 5. Inadmisibilidad de un caso por la Corte.....	74
§ 5. CRÍMENES INTERNACIONALES Y SU CASTIGO EN EL DERECHO NACIONAL .....	76
5. 1. Prevalencia de la Constitución Política.....	76
5. 2. Necesidad de una legislación interna que tipifique los crímenes internacionales.....	81

	PÁG.
5.3. Tratamientos diferentes del ECPI con relación a las garantías que reconoce la Constitución Política .....	93
§ 6. EL DERECHO INTERNACIONAL NO DESPLAZA EL DERECHO PENAL NACIONAL .....	102
6.1. El ECPI no deroga el derecho penal interno .....	102
6.2. El Estado debe aplicar sus propias leyes penales.....	104
§ 7. EL PRINCIPIO DE COSA JUZGADA INTERNACIONAL.....	127
§ 8. OBLIGACIÓN DE COOPERACIÓN INTERNACIONAL.....	128
§ 9. RESPONSABILIDAD INDIVIDUAL DE LAS PERSONAS NATURALES.....	129
§ 10. EL DEBIDO PROCESO .....	132
§ 11. EL PRINCIPIO DE CULPABILIDAD .....	132
§ 12. CRÍMENES INTERNACIONALES Y DELITOS TRASNACIONALES .....	134
§ 13. CRÍMENES DE ESTADO.....	136

## CAPÍTULO II

### CRÍMENES DE COMPETENCIA DE LA CORTE PENAL INTERNACIONAL Y SUS CARACTERÍSTICAS

§ 1. CRÍMENES DE COMPETENCIA SUBSIDIARIA DE LA CPI.....	138
§ 2. COMPETENCIA Y OBLIGACIONES DE LOS ESTADOS.....	140
§ 3. PRINCIPIO DE LEGALIDAD PENAL INTERNACIONAL. <i>NULLUM CRIMEN SINE LEGE</i> .....	143
3.1. Aspectos generales .....	143
3.2. La definición de legalidad en el ECPI .....	145
3.3. Características del principio de legalidad internacional.....	148
§ 4. CARACTERÍSTICAS GENERALES DE LOS CRÍMENES INTERNACIONALES.....	166
4.1. La conducta debe estar tipificada en una norma de derecho internacional.....	167
4.2. Atacan y ofenden bienes esenciales para la comunidad internacional, sin excluir derechos fundamentales de las personas.....	168
4.3. Son delitos extremadamente graves .....	174
4.4. El hecho debe hacer parte de un ataque masivo o sistemático contra una población civil, o cometerse como parte de un plan o política o como parte de la comisión en gran escala.....	176

	PÁG.
a. El contexto en el derecho internacional.....	176
b. El contexto en el derecho penal nacional.....	182
4. 5. Comprometen la autoría o participación de servidores del Estado o de una organización política, o con su apoyo, complicidad, instigación o aquiescencia.....	185
4. 6. Exigen un elemento de intencionalidad ( <i>mes rea</i> ).....	187
4. 7. Son imprescriptibles.....	194
4. 8. Los crímenes de derecho internacional no pueden ser considerados delitos políticos, ni conexos con el delito político.....	194
4. 9. Los crímenes internacionales no aceptan inmunidades.....	203
§ 5. OBLIGACIONES DE LOS ESTADOS FRENTE A CRÍMENES INTERNACIONALES	204
5. 1. Obligación de prevenir y tipificar estos crímenes.....	204
5. 2. Obligación de perseguir y sancionar estos crímenes.....	207
5. 3. ¿Puede válidamente el Estado renunciar a investigar y juzgar crímenes internacionales cometidos en su jurisdicción?.....	211
a. La obligación de investigar y juzgar los crímenes internacionales.....	211
b. La concesión de amnistías o indultos. G. P. II, art. 6. 5.....	211
5. 4. El ejercicio de cargo público no excluyen la responsabilidad.....	216
5. 5. La orden de superior jerárquico de consumar un crimen internacional no exime de responsabilidad.....	220
a. La regulación internacional.....	220
b. La orden de consumar un crimen internacional.....	222
5.6. La orden en el sistema penal nacional.....	226
5.7. La responsabilidad del superior que imparte orden ilegítima.....	237
5.8. La responsabilidad del subordinado que ejecuta la orden.....	239
5.9. La orden de superior jerárquico de consumar un crimen internacional en el derecho interno.....	255

### CAPÍTULO III

#### IMPRESCRIPTIBILIDAD DE CRÍMENES INTERNACIONALES

§ 1. LA IMPRESCRIPTIBILIDAD EN EL ESTATUTO DE ROMA.....	265
§ 2. LA IMPRESCRIPTIBILIDAD EN LA CONVENCIÓN DE VIENA DE 1968.....	269
§ 3. LA IMPRESCRIPTIBILIDAD COMO NORMA DE DERECHO CONSUECUDINARIO	275
§ 4. ¿DESACUERDO ENTRE EL ECPI Y LA CONVENCIÓN DE VIENA?.....	279

	PÁG.
4.1. El art. 29 del ECPI no es retroactivo.....	279
4.2. ¿Qué normas sobre prescripción rigen los hechos cometidos antes de la vigencia del ECPI? .....	281
4.3. ¿Es retroactiva la Convención de Viena de 1968?.....	282
§ 5. NO ES CONCEBIBLE UNA INVESTIGACIÓN A PERPETUIDAD.....	284
5.1. Intangibilidad de los derechos fundamentales de legalidad e irretroactividad de la ley penal.....	284
5.2. Derecho fundamental a ser oído en un término razonable art. 8.1 CADH. ....	284
§ 6. LA IMPRESCRIPTIBILIDAD EN EL DERECHO NACIONAL.....	285
6.1. Precisiones iniciales .....	285
6.2. Las tesis de la imprescriptibilidad.....	289
6.2.1. La acción penal por crímenes internacionales es imprescriptible por aplicación del artículo 1 de la Convención de Viena de 1968 sobre Imprescriptibilidad de Crímenes de Guerra y lesa humanidad.....	289
6.2.2. Crítica a la tesis de la imprescriptibilidad como norma de derecho consuetudinario.....	298
6.2.3. La acción penal por crímenes internacionales es imprescriptible por aplicación de los artículos 29 del ECPI y 93 de la Carta Política .....	307
6.2.4. Crítica a la tesis anterior.....	307
6.3. La tesis de la prescriptibilidad.....	314
6.3.1. La acción penal prescribe según las normas del derecho penal nacional .....	314
6.3.2. Críticas contra la tesis de prescriptibilidad .....	318
§7. EVOLUCIÓN DE LA DOCTRINA DE LA CORTE CONSTITUCIONAL.....	319
7.1. Corte Constitucional, sentencia C-176 de 1994.....	320
7.2. Corte Constitucional, sentencia C-578 de 2002.....	321
7.3. Corte Constitucional, sentencia C-580 de 2002.....	323
7.4. Corte Constitucional, sentencia C-801 de 2009.....	326
7.5. Corte Constitucional, sentencia C-620 de 2011. -La acción penal es prescriptible e imprescriptible- .....	328
7.6. Corte Constitucional, sentencia C-290 de 2012.....	336
§ 8. DOCTRINA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA .....	338
8.1. Sentencia de 22 de septiembre de 2010, radicado 30.380 –caso Masacre de Trujillo Valle-.....	339

	PÁG.
8.2. Providencia de 16 de diciembre de 2010, radicado 33.039/10.....	342
8.3. Comentarios sobre la decisión de 16 de diciembre de 2010 .....	349
8.4. Doctrina del Consejo de Estado .....	354
§ 9. ¿ES APLICABLE EN COLOMBIA Y EN FORMA DIRECTA LA CONVENCIÓN DE VIENA SOBRE IMPRESCRIPTIBILIDAD?.....	354
9.1. ¿Qué es una norma de <i>ius cogens</i> ? .....	354
9.2. ¿Ha existido en Colombia una práctica extendida de reconocimiento de la imprescriptibilidad?.....	362
9.3. Propuesta de solución .....	371
9.4. El principio de legalidad escrita, en la Constitución Política de 1991 .....	372
9.5. La imprescriptibilidad está referida a crímenes de genocidio, lesa humanidad y crímenes de guerra y no a conductas análogas... 378	378
9.6. ¿Qué es lo que se declara imprescriptible en el artículo 1 de la Convención de Viena de 1968?.....	380
9.7. Alcances del artículo 16 de la Ley 1719 de 2014 sobre imprescriptibilidad .....	383
9.8. La imprescriptibilidad a partir de la entrada en vigencia del art. 16 de la Ley 1719 de 2014 .....	390
9.9. La prescripción respecto de hechos cometidos antes de la vigencia del art. 16 de la Ley 1719 de 2014 .....	391
§ 10. INTERRUPCIÓN DE LA PRESCRIPCIÓN .....	392
10.1. Cuándo comienza a correr el término .....	392
10.2. Interrupción del término de prescripción .....	392
10.3. Ampliación del término de prescripción .....	393
§ 11. A MANERA DE CONCLUSIONES .....	393

## CAPÍTULO IV

### EVOLUCIÓN DEL DERECHO PENAL INTERNACIONAL

§ 1. LOS TRIBUNALES PENALES INTERNACIONALES DE NÚREMBERG Y TOKIO .	398
1.1. Antecedentes .....	398
1.2. Los tribunales militares internacionales de Núremberg y Tokio..	402
1.3. La ley N° 10 sobre el castigo de personas culpables de haber cometido crímenes de guerra, crímenes contra la paz o crímenes contra la humanidad.....	409
1.4. El Tribunal Penal Militar para el Lejano Oriente .....	411

	PÁG.
1.5. Principios de derecho internacional reconocidos por el Estatuto y por las sentencia del Tribunal de Núremberg.....	412
1.6. El primer proyecto de código de crímenes contra la paz y seguridad de la humanidad .....	415
1.7. Legislación penal internacional posterior a Núremberg y Tokio .	418
§ 2. TRIBUNALES PENALES INTERNACIONALES <i>AD HOC</i> .....	418
2.1. Tribunal Penal Internacional para la Ex-Yugoslavia (TPIY) .....	419
2.2. Tribunal penal Internacional para Ruanda (TPIR).....	420
2.3. Tribunal de Timor Oriental.....	420
2.4. Estatuto de la Corte Especial para Sierra Leona. -2000-.....	421
2.5. Alto Tribunal Especial Iraquí .....	422
2.6. Acuerdo entre las Naciones Unidas y el Gobierno Real de Camboya relativo al procesamiento bajo la ley de Camboya por los crímenes cometidos durante el período de Kampuchea Democrática. -2003- .....	423
2.7. Acuerdo final para la terminación del conflicto entre el gobierno de Colombia y las Farc-EP de Noviembre 24 de 2016 .....	424
§ 3. EL PACTO DE ROMA Y LA CORTE PENAL INTERNACIONAL (CPI) .....	425
§ 4. EL DELITO INTERNACIONAL .....	428
4.1. Ilícitos internacionales atribuidos al Estado.....	428
4.2. Crímenes de derecho internacional imputables a las personas naturales .....	430
4.3. Evolución de los crímenes internacionales .....	432
§ 5. TIPOS PENALES INTERNACIONALES Y DEFINICIÓN EN LA LEY NACIONAL .	438
§ 6. LAS PENAS EN EL SISTEMA PENAL INTERNACIONAL .....	441
6.1. ¿Cuáles son las penas? .....	441
6.2. Fines de las penas.....	442

## CAPÍTULO V

### ELEMENTOS DEL CRÍMEN INTERNACIONAL

§ 1. BASES PARA UN CONCEPTO DE CRIMEN INTERNACIONAL .....	443
1.1. La definición legal de crimen internacional .....	443
1.2. Responsabilidad penal individual por acto.....	446
1.3. El proceso de configuración de la conducta.....	449
1.4. La estructura de la conducta .....	451

§ 2.	EL CRIMEN INTERNACIONAL COMO UN INJUSTO PENAL, CULPABLE .....	453
2. 1.	El injusto penal internacional.....	455
2. 2.	La culpabilidad.....	458
§ 3.	ELEMENTOS DEL INJUSTO TÍPICO .....	459
§ 4.	EL ELEMENTO SUBJETIVO DEL TIPO INTERNACIONAL .....	461
4.1.	El dolo o la finalidad .....	462
4.2.	Los elementos subjetivos o anímicos del tipo distintos del dolo .	463
4.3.	Estructura del dolo .....	464
4.3.1.	El elemento «cognoscitivo» o representativo del dolo ....	465
4.3.2.	Elemento volitivo del dolo (la intención) .....	473
4.3.3.	Dolo directo de primer grado, dolo de segundo grado, dolo eventual .....	475
4.4.	Un grado menor de elemento subjetivo: la temeridad.....	482
§ 5.	LOS ELEMENTOS OBJETIVOS DEL TIPO ( <i>ACTUS REUS</i> ) .....	484
5.1.	Los elementos de autoría.....	485
a.	Autoría .....	485
b.	Coautoría .....	488
c.	Comisión por conducto de otro. Autoría mediata .....	505
d.	La determinación o instigación .....	507
e.	La participación .....	512
5.2.	La conducta en su fase externa.....	514
5.3.	La consecuencia. Resultado lesivo para el bien tutelado .....	514
5.4.	La imputación jurídica del resultado.....	516
5.5.	El contexto de violaciones.....	521
§ 6.	ILICITUD DEL HECHO .....	523
6.1.	Lo jurídico .....	523
6.2.	Lo antijurídico .....	525
6.3.	El conocimiento de la antijuridicidad.....	528
6.4.	Concepto material de injusto.....	530
a.	El injusto como un juicio de desvalor del resultado o del acto	530
b.	Carácter lesivo de bienes jurídicos .....	533
6.5.	La ausencia de justa causa en la afectación del bien.....	535
6.6.	¿La causa de justificación excluye el injusto o también la tipicidad? .....	536
a.	Aspectos generales .....	536
b.	El tipo como indicio de antijuridicidad .....	537
c.	La teoría de los elementos negativos del tipo.....	538

	PÁG.
d. Teoría intermedia.....	541
e. Conclusiones.....	542
§ 7. EL ERROR DE TIPO .....	548
7.1. Concepto de error de tipo .....	549
7.2. Ubicación en la estructura del delito .....	550
7.3. Sobre que recae el error de tipo.....	551
7.4. El error de tipo en el ECPI .....	553
7.5. El error de tipo en el Código Penal .....	554
7.6. Error que excluye el dolo. Invencibilidad .....	556
7.7. Clases de error de tipo.....	556

## CAPÍTULO VI

### LA CULPABILIDAD

§ 1. LA CULPABILIDAD COMO EXIGIBILIDAD EN EL ECPI .....	558
§ 2. EL DEBER Y PODER DE AUTOCONTENCIÓN COMO SOPORTE DE LA CULPABILIDAD .....	571
§ 3. ¿BASTA LA CONCIENCIA POTENCIAL DE LA ILICITUD? .....	574
3.1. Se requiere un conocimiento real de la ilicitud del acto .....	574
3.2. La ignorancia de que la conducta es un crimen internacional.....	577
a. Error de derecho .....	578
b. Error de hecho .....	579
§ 4. HACIA UN CONCEPTO DE CULPABILIDAD ACORDE CON EL DIDH.....	580
4.1. Necesidad de culpabilidad.....	580
4.2. Los fundamentos de la culpabilidad. Autodeterminación y culpa- bilidad.....	583
4.3. El soporte político y jurídico de la culpabilidad: inocencia vs. culpabilidad .....	586
4.4. El presupuesto metafísico .....	589
§ 5. FUNCIONES DE LA CULPABILIDAD .....	591
§ 6. ELEMENTOS DE LA CULPABILIDAD .....	592
6. 1. Elementos positivos .....	593
6. 2. Elementos negativos.....	595
§ 7. PRIMER ELEMENTO POSITIVO DE LA CULPABILIDAD .....	595
(I). La conciencia de la ilicitud del acto .....	595
7.1. Su reconocimiento.....	596

	PÁG.
7.2. La clase de conocimiento al cual se refiere .....	598
a. Sobre qué recae la comprensión del injusto .....	598
b. Conciencia actual o actualizable .....	599
7.3. La capacidad de comprensión como presupuesto del conocimiento de la ilicitud.....	601
7.4. Su exigencia normativa .....	603
§ 8. EL ERROR DE PROHIBICIÓN COMO EXIMENTE DE RESPONSABILIDAD .....	606
a. Concepto.....	606
b. ¿Sobre qué recae el error? .....	608
c. Alcance del error de prohibición en el ECPI.....	609
d. Invencibilidad del error.....	610
e. Ubicación del error de prohibición.....	611
f. Formas de error de prohibición.....	611
g. Error sobre el grado del injusto .....	613
§ 9. SEGUNDO ELEMENTO POSITIVO DE LA CULPABILIDAD .....	613
(II). Exigibilidad de actuar conforme a derecho por normalidad determinativa.....	613
§ 10. CAUSAS DE INculpABILIDAD POR INEXIGIBILIDAD.....	617
§ 11. CRITERIOS DE LA CORTE CONSTITUCIONAL SOBRE EXIMENTES DE RESPONSABILIDAD EN EL ESTATUTO DE ROMA.....	618

## CAPÍTULO VII

### RESPONSABILIDAD DE LOS JEFES MILITARES Y OTROS SUPERIORES

§ 1. RESPONSABILIDAD DEL MANDO EN EL ECPI .....	624
§ 2. FUNDAMENTOS DE LA RESPONSABILIDAD DEL SUPERIOR EN EL ECPI.....	631
§ 3. ANTECEDENTES DE LA RESPONSABILIDAD DEL SUPERIOR .....	635
§ 4. ELEMENTOS DE LA RESPONSABILIDAD DEL SUPERIOR MILITAR. ART. 28 ECPI .....	639
4.1. Elementos <i>objetivos</i> del tipo ( <i>actus reus</i> ).....	639
a. El acusado debe ostentar la condición de superior militar o actuar efectivamente como jefe militar .....	639
b. El acusado tenía mando y control efectivo, o autoridad y control efectivo sobre los subordinados que cometieron la conducta criminal.....	643

c.	Que el superior haya tenido la capacidad formal y material de tomar las medidas necesarias y razonables a su alcance para prevenir o reprimir su comisión o para poner el asunto en conocimiento de las autoridades competentes para investigar y juzgar los hechos .....	647
d.	Que el superior omita el deber de ejercer el control apropiado a su alcance.....	650
e.	Que el crimen sea cometido por subordinados bajo mando y control efectivo y sean el resultado del incumplimiento por el superior del control que debía ejercer y que le era exigible ...	653
4.2.	Elementos <i>subjetivos (mens rea)</i> en imputación a un jefe militar.	655
4.2.1.	Elementos subjetivos del tipo intencional imputable al jefe militar.....	655
4.2.2.	Elementos subjetivos de la culpabilidad .....	659
§ 5.	RESPONSABILIDAD DEL SUPERIOR CIVIL .....	661
5.1.	Superior civil.....	661
5.2.	Elementos objetivos del tipo imputable a la autoridad civil .....	662
5.3.	Elementos subjetivos del tipo imputable a la autoridad civil.....	664
a.	Elemento cognoscitivo .....	664
b.	Elemento volitivo .....	665
§ 6.	RESPONSABILIDAD DE LOS JEFES ANTE LA JUSTICIA ORDINARIA.....	666
§ 7.	RESPONSABILIDAD DE LOS SUPERIORES ANTE LA JURISDICCIÓN ESPECIAL PARA LA PAZ (JEP).....	674
7.1.	El Acuerdo Final para la Terminación del Conflicto armado interno.....	674
7.2.	Definición de la responsabilidad del mando en la JEP .....	675
§ 8.	REQUISITOS DE LA RESPONSABILIDAD DEL SUPERIOR ENTE LA JEP.....	686
8.1.	Elementos objetivos .....	688
8.2.	Elementos subjetivos.....	694
a.	El dolo .....	694
b.	Estructura del dolo en el superior.....	696
c.	Elemento cognoscitivo .....	698
d.	Elemento intencional.....	700
§ 9.	RESPONSABILIDAD DE LOS JEFES POR OMISIÓN IMPROPIA.....	702
9.1.	Comisión por omisión .....	702
9.2.	Fundamento jurídico de la tipicidad por omisión impropia .....	704
9.3.	La omisión impropia en la ley penal .....	709

	PÁG.
9. 4. Elementos objetivos del tipo de omisión impropia .....	713
9. 5. Sujeto activo en posición de garante .....	717
a. Sujeto activo calificado.....	717
b. El “deber jurídico de impedir el resultado” .....	720
c. El contenido del deber jurídico del garante .....	723
d. La Constitución como fuente de posición de garante para la fuerza pública .....	726
e. La ley como fuente de posición de garante para la fuerza pública .....	727
f. Fuentes materiales de posición de garante .....	728
(i) Cuando se asuma voluntariamente la protección real de una persona o de una fuente de riesgo, dentro del propio ámbito de dominio .....	729
(ii) Cuando exista una estrecha comunidad de vida entre personas .....	730
(iii) Cuando se emprenda la realización de una actividad riesgosa por varias personas .....	731
(iv) Cuando se haya creado precedentemente una situación anti-jurídica de riesgo próximo para el bien jurídico correspondiente .....	733
9.6. Situación de peligro para el bien jurídico .....	738
9.7. Posibilidad real de evitar el resultado .....	739
a. Conocimiento de la situación de riesgo.....	740
b. Conocimiento de los mecanismos para evitar el resultado.....	740
c. Capacidad en el autor para evitar el resultado.....	740
9. 8. Omisión de la acción debida .....	742
9. 9. Producción del resultado típico .....	743
9.10. La imputación del resultado típico .....	744
9.11. El dolo en la omisión impropia .....	748
9.12. En resumen.....	758

## CAPÍTULO VIII

### EL GENOCIDIO EN EL DERECHO INTERNACIONAL

§ 1. TIPIFICACIÓN INTERNACIONAL DEL GENOCIDIO .....	763
1.1. Estatuto de Núremberg .....	763
1.2. Antecedentes de la tipificación internacional.....	766
1.3. La Resolución 96 (I) de 1946 de Naciones Unidas.....	770
1.4. La Convención para la Prevención y Sanción del genocidio .....	773

1.5.	Estatutos de los Tribunales Internacionales para la ex Yugoslavia y Ruanda.....	775
1.6.	Estatuto de la Corte Penal Internacional (Pacto de Roma) 1998 .	778
1.7.	Estatuto de Timor Oriental .....	784
1.8.	Acuerdo entre Naciones Unidas y el Gobierno Real de Camboya de 6 de junio de 2003 .....	784
§ 2.	CARACTERES DE LA PROHIBICIÓN DEL GENOCIDIO .....	785
2.1.	El genocidio es un crimen de Derecho Internacional.....	785
2.2.	La prohibición del genocidio como norma de <i>ius cogens</i> .....	786
2.3.	La imprescriptibilidad del genocidio.....	794
2.4.	La orden de superior jerárquico de consumir genocidio no excusa .....	796
2.5.	El genocidio como el crimen más grave .....	796
2.6.	El genocidio no puede ser considerado como delito político, ni conexo con el delito político y por tanto no es objeto de amnistía o indulto .....	798
2.7.	En las investigaciones sobre genocidio no es oponible el secreto de Estado .....	801
§ 3.	DEFINICIÓN DEL GENOCIDIO .....	802
3. 1.	Concepto de genocidio en el ECPI.....	803
3. 2.	Clases de genocidios .....	812
§ 4.	LAS CAUSAS QUE FAVORECEN EL GENOCIDIO .....	814
4.1.	Las guerras de conquista y expansión.....	815
4.2.	Paradójicamente las guerras de religión, las cruzadas de la edad media, o “guerras santas”.....	816
4.3.	Los procesos de colonización, guerras de independencia.....	817
4.4.	La intolerancia política, racial, religiosa o cultural.....	818
4.5.	Odio político, religioso y lucha social.....	820
4.6.	Las guerras y conflictos armados .....	821
§ 5.	NATURALEZA JURÍDICA DEL TIPO DE GENOCIDIO.....	821
§ 6.	LÍMITES DEL GENOCIDIO EN LA LEGISLACIÓN INTERNACIONAL.....	827
6.1.	Es un crimen en esencia intencional .....	827
6.2.	La definición legal no incluyó los grupos políticos, culturales, lingüísticos .....	828
6.3.	No se incluyó el genocidio cultural.....	832
6.4.	Es un delito de tendencia y de peligro.....	833
6.5.	Puede ser cometido en cualquier tiempo.....	835
§ 7.	ELEMENTOS DEL TIPO DE GENOCIDIO.....	836

	PÁG.
§ 8. ELEMENTOS SUBJETIVOS DEL TIPO DE GENOCIDIO .....	837
8.1. La estructura síquica de la conducta .....	837
8.2. El dolo .....	842
a. Elemento cognoscitivo .....	844
b. El elemento volitivo .....	847
c. La “intención de destruir” total o parcialmente al grupo .....	849
d. El contexto objetivo-subjetivo o capacidad de la conducta para causar la destrucción.....	863
e. La imprudencia.....	866
§ 9. ELEMENTOS OBJETIVOS DEL TIPO DE GENOCIDIO .....	867
9.1. El autor y características .....	868
9.2. La conducta típica –en cualquiera de sus modalidades- .....	869
9.2.1. El bien jurídico tutelado: derecho a la existencia, integri- dad y permanencia del grupo nacional, étnico, racial o religioso.....	871
9.2.2. ¿Qué se entiende por grupo?.....	875
9.2.3. Criterios que permiten afirmar la existencia del grupo ....	877
a. Estabilidad y permanencia del grupo .....	877
b. Exigencias subjetivas: reconocimiento y auto-recono- cimiento .....	879
c. Criterios normativos de delimitación: de lo “parcial” o lo “total” .....	881
9.2.4. Delimitación del genocidio a grupos «nacional, étnico, racial y religioso».....	887
a. Grupos protegidos .....	887
b. ¿Es posible el auto-genocidio?.....	888
9.2.5. Grupo nacional .....	889
9.2.6. Grupo étnico.....	892
9.2.7. Grupo racial.....	894
9.2.8. Grupo religioso .....	895
9.2.9. Otros grupos.....	899
9.2.10. Formas de conducta típica.....	901
a. Genocidio mediante matanza de miembros del grupo. Art. 6. a. ECPI .....	902
b. Genocidio mediante lesión grave a la integridad fi- sica o mental de los miembros del grupo. Art. 6 b) ECPI .....	906
c. Genocidio mediante sometimiento intencional del gru- po a condiciones de existencia que hayan de acarrear su destrucción física, total o parcial. Art. 6 c) ECPI ..	908

d.	Genocidio mediante medidas destinadas a impedir nacimientos en el seno del grupo. Art. 6 d) ECPI.....	910
e.	Genocidio mediante traslado por la fuerza de niños de un grupo a otro grupo. Art. 6, e ECPI.....	911
9.3.	El resultado típico .....	914
9.4.	Imputación jurídica del resultado.....	918
9.5.	El elemento de “contexto” genocida o la capacidad destructora de la conducta.....	931
§ 10.	MOMENTO CONSUMATIVO DEL GENOCIDIO.....	934
§ 11.	UNIDAD DE DELITO Y CONCURSO DE GENOCIDIOS.....	934
11.1.	Reiteración del mismo acto .....	934
11.2.	Realización de distintas modalidades típicas de genocidio.....	936
11.3.	Reiteración de la misma conducta, o ejecución de varias modalidades contra diferentes grupos .....	936
11.4.	Concurso de genocidio con otros delitos .....	937
11.5.	Genocidio y masacres.....	938
11.6.	Genocidio y crímenes de lesa humanidad: asesinato, exterminio, persecución a un grupo.....	939
11.7.	Genocidio y “limpieza étnica” .....	940
§ 12.	GENOCIDIO Y CRIMEN DE EXTERMINIO.....	942
§ 13.	GENOCIDIO Y CRIMEN DE PERSECUCIÓN DE UN GRUPO .....	943

## CAPÍTULO IX

### EL GENOCIDIO EN EL DERECHO PENAL COLOMBIANO

§ 1.	DEFINICIÓN DEL GENOCIDIO EN LA LEY NACIONAL.....	945
1.1.	La armonización de la definición interna con el sistema internacional .....	945
1.2.	Inexequibilidad de la exigencia que el grupo “actúe dentro del marco de la ley”.....	949
§ 2.	¿POR QUÉ SE JUSTIFICA LA TIPIFICACIÓN DEL GENOCIDIO?.....	956
§ 3.	EVOLUCIÓN DE LA TIPIFICACIÓN INTERNA .....	962
3.1.	El genocidio en el Proyecto de Código Penal de 1974 y Código Penal de 1980 .....	962
3.2.	El genocidio en el Proyecto de Código Penal presentado por la Fiscalía al Congreso de la República en 1998.....	964

	PÁG.
3.3. Ley 589 de 2000, artículo 1° que adicionó el Código Penal de 1980.....	966
3.4. El genocidio en el Código Penal vigente. Ley 599 de 2000 .....	970
§ 4. CARACTERÍSTICAS DEL TIPO DE GENOCIDIO EN LA LEY PENAL .....	972
4.1. Es un tipo de peligro .....	972
4.2. Es un delito de sujeto activo indeterminado .....	975
4.3. Es un delito exclusivamente intencional .....	976
4.4. Es un tipo de conducta alternativa y taxativa.....	976
4.5. Abarca los grupos nacionales, étnicos, raciales, religiosos y políticos.....	977
4.6. El genocidio no puede ser considerado bajo ningún aspecto como delito político, ni conexo con el delito político, así como está excluido de otros beneficios .....	978
4.7. La prohibición del genocidio como norma de <i>ius cogens</i> .....	983
§ 5. MODALIDADES DEL GENOCIDIO EN EL CÓDIGO PENAL .....	985
5.1. La inconveniencia de dos modalidades típicas de genocidio .....	985
5.2. La inclusión del embarazo forzado como forma de genocidio ....	989
5.3. La apología del genocidio, un tipo no contenido en el ECPI.....	990
5.4. Formas concurrentes de autoría, participación y concierto en el genocidio .....	990
§ 6. EL GENOCIDIO EN LA LEY DISCIPLINARIA .....	992
§ 7. NATURALEZA DEL TIPO DE GENOCIDIO. ART. 101 C.P. ....	995
7.1. Es un tipo complejo: elementos objetivos y subjetivos de la conducta típica .....	995
7.2. No se requiere un contexto de hechos similares .....	1000
7.3. ¿Cómo ha de interpretarse el requisito de que se obre “por razón de su pertenencia al grupo? .....	1001
§ 8. ESTRUCTURA DEL TIPO DE GENOCIDIO .....	1013
8.1. Estructura del tipo en general.....	1013
8.2. Elementos del tipo de genocidio en particular .....	1015
§ 9. ELEMENTOS SUBJETIVOS DEL TIPO DE GENOCIDIO EN PARTICULAR .....	1016
9.1. El dolo y su estructura .....	1018
9.2. Elemento cognoscitivo del dolo .....	1020
a. ¿Qué comprende el conocimiento propio del dolo? .....	1020
b. ¿Cómo debe ser el conocimiento propio del dolo? .....	1022
c. ¿Qué no abarca el conocimiento propio del dolo? .....	1023
d. Momento del dolo.....	1024

e.	El error esencial o la ignorancia sobre los elementos del tipo	1024
f.	Representación del fin de exterminar	1024
9.3.	Elemento volitivo del dolo	1026
9.4.	El propósito o finalidad de destruir el grupo	1028
9.5.	La culpa en el genocidio	1031
§ 10.	ELEMENTOS OBJETIVOS DEL TIPO	1032
10.1.	El autor	1032
a.	¿Quién puede ser autor?	1032
b.	El autor intelectual	1034
c.	La autoría material	1043
d.	Instigación privada al genocidio	1036
e.	La Coautoría	1038
10.2.	La conducta. Fase objetiva	1039
10.2.1.	Ocasionar la muerte “de sus miembros”	1041
10.2.2.	Lesión grave a la integridad física o mental de miembros del grupo	1044
10.2.3.	Embarazo forzado	1050
a.	Violación sexual y embarazo	1051
b.	Peligro para la existencia del grupo	1052
c.	Embarazo por fuerza, error o engaño	1052
d.	Embarazo forzado extra-grupo	1053
10.2.4.	Sometimiento de miembros del grupo a condiciones de existencia que hayan de acarrear su destrucción física, total o parcial. (art. 101 N°. 3)	1054
a.	Se refiere a un sometimiento “intencional” a “miembros” del grupo	1054
b.	Condiciones de existencia que hayan de acarrear su destrucción física	1056
c.	Peligro para miembros del grupo sometido a tales condiciones	1057
10.2.5.	“Tomar medidas destinadas a impedir nacimientos en el seno del grupo” (art. 101 N°. 4 C.P.)	1058
a.	Medidas dolosas para evitar concepciones o nacimientos	1058
b.	Las medidas deben ser aplicadas coercitivamente o mediante engaño	1059
c.	Finalidad de exterminar al grupo	1059
d.	Medidas aplicadas a uno o más miembros del grupo	1060
10.2.6.	Traslado por la fuerza de niños del grupo a otro grupo	1060

a.	Qué se entiende por traslado de niños.....	1060
b.	Mecanismos del traslado, la fuerza, error o engaño..	1061
c.	Finalidad de exterminar el grupo humano como tal .	1062
d.	Peligro para la existencia del grupo humano .....	1063
10.3.	El resultado típico .....	1063
a.	El bien jurídico en el tipo de genocidio.....	1063
b.	El titular del bien: grupo nacional, étnico, racial, religioso o político .....	1067
(i).	Grupo nacional.....	1068
(ii).	Grupo religioso .....	1071
(iii).	Grupo étnico .....	1073
(iv).	Grupo racial .....	1075
(v).	Grupo político .....	1075
a.	Derecho a fundar, organizar y desarrollar partidos y movimientos políticos.....	1075
b.	Grupo político y móvil político .....	1082
c.	La irretroactividad del tipo de genocidio contra grupo político .....	1082
10.4.	La imputación jurídica del resultado al autor.....	1083
§ 11.	ATIPICIDAD EN EL GENOCIDIO .....	1088
11.1.	Conceptos generales.....	1088
11.2.	Atipicidad.....	1089
11.3.	El error de tipo .....	1089
§ 12.	DESDE CUANDO RIGE EL TIPO DE GENOCIDIO EN COLOMBIA .....	1091

## CAPÍTULO X

### FORMAS ESPECÍFICAS DE RESPONSABILIDAD POR GENOCIDIO

§ 1.	EL CONCIERTO PARA DELINQUIR Y GENOCIDIO.....	1093
1.1.	Concepto de concierto para delinquir.....	1093
1.2.	El bien jurídico protegido.....	1094
1.3.	Elementos del concierto para delinquir.....	1095
a.	Elementos subjetivos .....	1096
b.	Elementos objetivos.....	1096
(i)	Varios autores .....	1096
(ii)	Acuerdo de asociarse para cometer delitos .....	1097
(iii)	Peligro para la seguridad pública .....	1098

	(iv) El peligro debe ser imputable al acuerdo de los asociados...	1098
§ 2.	EL CONCIERTO PARA COMETER GENOCIDIO EN EL DERECHO INTERNACIONAL.....	1098
2.1.	En la Convención contra el Genocidio de 1948.....	1098
2.2.	Elementos de la asociación para cometer genocidio.....	1099
a.	Elementos objetivos de la asociación .....	1099
b.	Elementos subjetivos del concierto .....	1101
2.3.	El concierto en el Pacto de Roma.....	1101
§ 3.	EL CONCIERTO PARA COMETER GENOCIDIO EN EL CÓDIGO PENAL.....	1103
3.1.	Concepto .....	1103
3.2.	Elementos .....	1104
a.	Elementos objetivos del concierto para el genocidio .....	1104
	(i). Varios autores.....	1104
	(ii). La conducta.....	1105
	(iii). El resultado típico.....	1105
	(iv). El peligro debe ser imputable a los concertados.....	1106
b.	Elementos subjetivos .....	1106
3.3.	¿El concierto para cometer genocidio es un crimen de lesa humanidad? .....	1106
§ 4.	INSTIGACIÓN DIRECTA Y PÚBLICA AL GENOCIDIO EN EL ECPI.....	1109
4.1.	La instigación directa y pública al genocidio.....	1109
4.2.	Elementos de la instigación a cometer genocidio .....	1111
4.3.	Jurisprudencia del TPIR.....	1114
§ 5.	LA INSTIGACIÓN AL GENOCIDIO EN EL CÓDIGO PENAL.....	1117
a.	Instigación a delinquir agravada.....	1117
b.	Estructura de la instigación .....	1118
§ 6.	LA TENTATIVA DE GENOCIDIO .....	1121
6.1.	Momento consumativo.....	1121
6.2.	Los elementos de la tentativa en el genocidio.....	1122
§ 7.	LA COMPLICIDAD EN EL GENOCIDIO .....	1125
§ 8.	APOLOGÍA DEL GENOCIDIO .....	1127
8.1.	Aspectos generales .....	1127
8.2.	La constitucionalidad de la apología del genocidio .....	1128
8.3.	¿Cuál es el bien jurídico protegido?.....	1131
8.4.	Estructura de la apología del genocidio .....	1132
a.	Elementos subjetivos de la apología del genocidio.....	1132
b.	Elementos objetivos de la apología del genocidio .....	1132

	PÁG.
(i). Autor simple .....	1132
(ii). Conducta.....	1132
(iii). El resultado.....	1137
(iv). El riesgo debe ser imputable al autor.....	1137
§ 9. GENOCIDIO Y CONCURSO DE DELITOS .....	1137
9.1. Ejecución de varias modalidades típicas de genocidio contra el mismo grupo.....	1137
9.2. Actos genocidas contra varios individuos del grupo.....	1139
9.3. Actos típicos contra diferentes grupos .....	1140
9.4. Genocidio y su relación con otros delitos del Código Penal.....	1141
a. Torturas.....	1141
b. Desplazamiento forzado .....	1141
c. Genocidio y homicidio doloso contra tercero .....	1142
d. Genocidio y prevaricato agravado.....	1143
e. Abuso de autoridad agravado (arts. 417 inc. 2, 441 C. P.); omisión de denuncia de particular (art. 441 C. P.).....	1143
f. Favorecimiento al genocidio (art. 446 inc. 2º C. P.).....	1144
g. Favorecimiento de fuga agravada (art. 449 inc. 2º C. P.)....	1144
§ 10. GENOCIDIO POR OMISIÓN.....	1145
10.1. Acción y omisión .....	1145
10.2. La omisión impropia .....	1149
10.3. Fundamento jurídico de la omisión impropia .....	1151
10.4. La omisión impropia en la ley penal .....	1155
10.5. Elementos del tipo de omisión impropia.....	1157
10.6. Genocidio y omisión .....	1159
§ 11. RESPONSABILIDAD PENAL EN CASO DE ORDEN DE SUPERIOR.....	1161
11.1. La orden de cometer genocidio es ilegítima.....	1161
11.2. No hay órdenes criminales obligatorias .....	1163
11.3. Responsabilidad del superior por orden genocida.....	1170
11.4. Responsabilidad del subordinado.....	1170
§ 12. EL DEBER DE ADVERTENCIA .....	1175
§ 13. EL ERROR DE PROHIBICIÓN EN EL GENOCIDIO .....	1179
ÍNDICE DE AUTORES CITADOS.....	1183