

CONTENIDO

PRESENTACIÓN	21
I. Una cita con el Estatuto de Roma para la Corte Penal Internacional	21
II. La justificación y presentación del tema	22
III. El “hilo conductor”	24
IV. Dos puntos equidistantes al “hilo conductor”	28
AGRADECIMIENTOS	31
CAPÍTULO PRIMERO	
LA CORTE PENAL INTERNACIONAL, UNA CORTE GLOBAL	33
I. Presentación	35
II. El estado del arte antes de la Conferencia de Plenipotenciarios de Roma	35
A. Instrumentos o mecanismos	35
B. Postura de los Estados y las relaciones internacionales	42
III. La responsabilidad individual o personal	47
A. Una ruta	47
B. Un concepto	50
1. La creación	50
2. Elementos del concepto. Una traducción necesaria	50
a. La tipología	51
b. Del autor. Agente, sujeto activo o perpetrador	59
c. Algunas precisiones sobre quién es “autor”	62
3. De los componentes de un concepto omnicompreensivo de “autor”	66
a. En cuanto a la justificación del hecho	66
– La justificación como instituto	66
– En nuestro medio	67
– El Estatuto de Roma para la Corte Penal Internacional y las causales de justificación	68
b. La “orden” y la responsabilidad del superior	69
– La “responsabilidad del superior”. A nivel internacional	69
– Observancia y regulación a nivel internacional de la orden en el Estatuto de Roma para la Corte Penal Internacional	72
– En nuestra legislación interna	73
– En la jurisprudencia	74
– En conclusión	76
c. Los fueros	77
IV. Aproximación a una estructura del crimen	79
A. Los elementos estudiados. Presentación	79
B. La culpabilidad y el “sistema penal de acto”	79
C. Las circunstancias eximentes de responsabilidad	80
D. El “error”	82
E. La culpabilidad en Colombia. Una presentación jurisprudencial	83

CAPÍTULO SEGUNDO		
SISTEMA PENAL COLOMBIANO Y DERECHO INTERNACIONAL		85
I.	Presentación	87
II.	De las relaciones entre sistema interno y sistema internacional: reconocimiento del sujeto o persona humana	90
III.	De las relaciones entre sistema interno y sistema internacional: reconocimiento de la existencia y vigencia	95
	A. En general	95
	B. En particular	98
	C. En Colombia	102
IV.	De las relaciones entre el sistema interno penal y el sistema internacional	103
	A. Premisa	103
	B. Relaciones entre el derecho penal en Colombia y el derecho internacional	107
	1. En la Constitución de 1886	107
	a. Del punto de eclosión de una relación	108
	b. La separación de cuerpos	108
	c. Relación con el derecho penal	109
	2. En la Constitución de 1991	109
	a. Referencias en la Constitución de 1991	109
	b. Garantías de la persona	110
	c. Ausencia de excepciones	110
	d. Valor de los pactos	111
	e. Reglas no ratificadas	111
	f. Momentos de creación de la norma	111
V.	El denominado “bloque de constitucionalidad”	112
	A. Presentación	112
	B. Conformación del “bloque de constitucionalidad”	113
	C. Los cambios en el control de constitucionalidad	116
	D. El “bloque de constitucionalidad” y los elementos señalados por la Corte Constitucional, con respecto al DIH	119
	E. El Estatuto de Roma para la Corte Penal Internacional y el bloque de constitucionalidad	120
CAPÍTULO TERCERO		
LA GLOBALIZACIÓN Y LAS ACTUALES ORIENTACIONES DE LA POLÍTICA CRIMINAL		123
I.	Presentación	125
II.	La globalización	125
III.	La política criminal y su orientación	130
	A. La diferencia	131
	B. La similitud	132
	C. Consideración	132
IV.	La configuración	132
V.	En suma, existe una “política criminal”	134

VI. Críticas	134
VII. Política criminal y preámbulo	135
VIII. Es menester una “política criminal” interna, para responder a la “política criminal internacional”	136

CAPÍTULO CUARTO

DELITOS CONTRA PERSONAS Y BIENES PROTEGIDOS POR EL DIH

—A PROPÓSITO DE LOS CRÍMENES DE GUERRA—

I. El DIH y sus aplicaciones en derecho interno	141
II. La tipología del nuevo Código Penal, con respecto al DIH (Estatuto de Roma para la Corte Penal Internacional)	149

CAPÍTULO QUINTO

CRIMEN DE GENOCIDIO

I. Presentación	167
II. Algunos apuntamientos en el marco internacional	174
A. Aveniencia de la Convención	174
1. De la definición	174
2. El compromiso internacional	176
a. Responsabilidad individual o personal	177
b. Política criminal de reforzamiento	177
c. Política criminal de persecución	178
d. Delito político y extradición	178
e. La cláusula general de competencia	179
3. La consecuencia	179
a. En cuanto a la definición	179
b. En cuanto a los compromisos internacionales	181
B. La Corte Penal Internacional. El Estatuto de Roma para la Corte Penal Internacional	181
1. Artículo 6.º del Estatuto de Roma	181
2. “Elementos de los crímenes”	184
a. Introducción a los “Elementos de los crímenes”	185
b. Introducción al crimen de genocidio	186
c. Los elementos del crimen de genocidio	187
C. Conclusión	188
III. En Colombia	190
A. Antecedentes. Código Penal de 1980	190
B. Antecedentes. Código Penal de 2000	191
1. Iniciativa	191
a. En la exposición de motivos	191
b. El Proyecto de Ley	192
c. En conclusión	193
2. Trámite legislativo	194
a. Pliego de modificaciones	194
b. Ponencia para segundo debate	195

c.	En la comisión de conciliación	195
d.	Objeciones presidenciales	196
e.	Informe de la comisión del Senado e informe de la comisión de la Cámara	200
f.	El texto del artículo 101 de la Ley 599 de 2000	200
g.	El texto del artículo 1.º de la Ley 589 de 2000	201
3.	Jurisprudencia	202
a.	Ley 589 de 2000, Código Penal vigente	202
b.	Ley 599 de 2000, sobre desplazamiento forzado	209
IV.	Conclusiones	209

CAPÍTULO SEXTO

	CRÍMENES DE LESA HUMANIDAD	211
I.	Presentación	213
II.	En el marco internacional	226
A.	Marco general	227
1.	Declaración universal de los derechos humanos	227
a.	Consideraciones generales	227
b.	Los derechos humanos, los derechos fundamentales	228
c.	Precisión	229
2.	Pacto internacional de derechos económicos, sociales y culturales	230
a.	Consideraciones generales	230
b.	Desarrollo de los derechos	231
c.	Desarrollo de la “política criminal-social”	232
d.	Conclusión	232
3.	Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos	233
a.	Consideraciones generales	233
b.	Desarrollo de derechos	233
c.	Compromiso internacional	236
d.	Conclusión	240
4.	Protocolo facultativo del Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos	241
a.	Consideraciones generales	241
b.	Elementos y compromisos	241
c.	Conclusiones	241
B.	Instrumentos que perfilan las figuras “delictivas” o los “crímenes”	242
1.	Segundo protocolo facultativo del Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos	242
a.	Consideraciones generales	242
b.	Elementos de la abolición y compromiso internacional	242
c.	Conclusiones	243
2.	Recomendación del Consejo Económico y Social sobre los principios relativos a una eficaz prevención e investigación de las ejecuciones extralegales, arbitrarias o sumarias	243
a.	De las recomendaciones	243

b.	Conclusión	245
3.	La Convención sobre la Esclavitud, firmada en Ginebra el 25 de septiembre de 1926	245
a.	Precisiones generales	245
b.	Conceptos y tutelas	246
–	La esclavitud (art. 1.º.1)	246
–	La trata de esclavos (art. 1.º.2)	246
–	El trabajo forzado (art. 4.º)	246
c.	Compromisos internacionales	247
d.	Conclusión	247
4.	La Convención suplementaria sobre la abolición de la esclavitud, la trata de esclavos y las instituciones y prácticas análogas a la esclavitud	248
a.	Consideraciones generales	248
b.	Contenido y precisiones	248
c.	Compromisos internacionales	249
d.	Conclusiones	250
5.	El Convenio para la represión de la trata de personas y de explotación de la prostitución	250
a.	Consideraciones generales	250
b.	Conceptos y alcance	250
c.	Compromiso internacional	251
d.	Conclusión	251
6.	La Declaración sobre la protección de todas las personas contra la tortura y otros tratos o penas crueles, inhumanos o degradantes	251
a.	Definición y alcance	252
b.	Compromiso	252
c.	Conclusiones	253
7.	La Convención contra la tortura y otros tratos o penas crueles, inhumanos o degradantes	253
a.	Aspectos generales	253
b.	Conceptos y alcance	254
c.	Compromiso internacional	254
d.	Conclusiones	255
8.	La Declaración sobre la protección de todas las personas contra la desapariciones forzadas	255
a.	Consideraciones generales	255
b.	Configuración y alcance	256
c.	Compromiso internacional	258
d.	Conclusiones	259
9.	La Convención Interamericana sobre desaparición forzada de personas del 6 de junio de 1994	260
a.	Consideraciones generales	260
b.	Concepto y alcance	261

c. Compromiso internacional	261
d. Conclusión	262
10. El Conjunto de principios para la protección de todas las personas sometidas a cualquier forma de detención o prisión	263
a. Elementos, definiciones y alcances	263
b. Compromiso internacional	267
c. Conclusión	268
11. El Convenio relativo al trabajo forzoso u obligatorio	269
a. Conceptos y alcance	269
b. Compromisos internacionales	270
c. Conclusiones	271
12. El Convenio relativo a la abolición de trabajo forzoso	271
a. Consideraciones generales	271
b. Compromisos internacionales	271
c. Conclusión	272
13. La Convención internacional sobre la represión y el castigo del crimen de <i>apartheid</i>	272
a. Consideraciones generales	272
b. Concepto y alcance	273
c. Compromiso internacional	274
d. Conclusiones	274
14. La Convención sobre los derechos políticos de la mujer	275
a. Aspectos generales	275
b. Desarrollo del principio	275
c. Conclusión	275
15. La Declaración sobre la eliminación de la discriminación contra la mujer	276
a. Aspectos generales	276
b. Conceptos	276
c. Compromisos internacionales	277
d. Conclusión	278
16. La Declaración sobre la protección de la mujer y el niño en estados de emergencia o conflicto armado	278
a. Aspectos generales	278
b. Concepto y alcance de compromiso internacional	279
c. Conclusión	280
17. La Convención sobre la eliminación de todas las formas de discriminación contra la mujer	280
a. Aspectos generales	280
b. Concepto y alcance	281
c. Compromiso internacional	281
d. Conclusión	282
18. La Declaración sobre la eliminación de la violencia contra la mujer	282
a. Aspectos generales	282
b. Concepto y alcance	283

c.	Compromiso internacional	284
d.	Conclusiones	285
19.	La Declaración de los derechos del niño	286
a.	Aspectos generales	286
b.	Principios y alcance	287
c.	Compromiso internacional	287
d.	Conclusión	288
20.	La Convención sobre los derechos del niño	288
a.	Aspectos generales	288
b.	Conceptos y alcance	289
c.	Compromiso internacional	290
d.	Conclusiones	291
21.	El Protocolo facultativo de la Convención sobre los derechos del niño relativos a la participación de niños en los conflictos armados	294
a.	Aspectos generales	294
b.	Conceptos y alcance	295
c.	Compromiso internacional	296
d.	Conclusión	296
22.	El Protocolo facultativo de la Convención sobre los derechos del niño relativo a la venta de niños, la prostitución infantil y la utilización de niños en la pornografía	297
a.	Consideraciones generales	297
b.	Conceptos y alcance	298
c.	Compromiso internacional	299
d.	Conclusión	300
C.	Algunos instrumentos que auspician la lucha contra la impunidad	300
1.	La Convención sobre la imprescriptibilidad de los crímenes de guerra y de los crímenes de lesa humanidad	300
a.	Aspectos generales	301
b.	Contenido	301
c.	Compromiso internacional	302
d.	Conclusión	302
2.	Los Principios de cooperación internacional en la identificación, detención, extradición y castigo de los culpables de crímenes de guerra, o de crímenes de lesa humanidad	303
a.	Aspectos generales	303
b.	Principios y alcance	304
c.	Conclusión	304
D.	Instrumento que eclosiona los derechos de la víctima	305
1.	La Declaración sobre los principios fundamentales de justicia para las víctimas de delitos y del abuso de poder	305
a.	Conceptos y alcance	305
b.	Conclusión	307

2.	El documento “La administración de la justicia y los derechos humanos de los detenidos. La cuestión de la impunidad de los autores de violaciones de los derechos humanos (civiles y políticos)”	308
a.	Objeto de la acción	309
b.	Naturaleza y finalidad de la parte civil dentro del proceso penal	309
c.	Restablecimiento del derecho y reparación	310
d.	De los derechos que genera la realización del hecho punible	310
e.	Y decide	313
f.	Conclusión	313
E.	El Estatuto de Roma para la Corte Penal Internacional	314
1.	En el artículo 7.º del Estatuto de Roma	315
a.	Características	316
b.	Actos dentro del contexto, encabezamiento o <i>chapeau</i>	318
2.	En los Elementos de los Crímenes	333
a.	Introducción a los Elementos de los Crímenes	333
b.	Introducción al crimen de lesa humanidad	335
c.	Los elementos del crimen de lesa humanidad	336
F.	Conclusiones	339
iii.	En la legislación interna	340
A.	Antecedentes	341
1.	Primera aproximación	341
2.	Antecedente próximo	343
a.	En el camino de definición	343
b.	Contenido y precisiones de interés	344
3.	Conclusiones	347
B.	La Ley 599 de 2000 por la cual se expide el Código Penal colombiano	348
1.	La exposición de motivos al proyecto de ley por la cual se expide el Código Penal	348
a.	Rúbrica penal	348
b.	La sistemática	349
c.	Descripción de algunas conductas	350
2.	Los debates de la ley	352
a.	La desaparición forzada	352
b.	El delito de desplazamiento forzado	363
c.	Del encarcelamiento u otra privación grave de la libertad física en violación de normas fundamentales de derecho internacional	371
d.	De los delitos sexuales: violación, esclavitud sexual, prostitución forzada, esterilización forzada y cualquier otro acto de violencia sexual de gravedad comparable	373
e.	De la tortura	375
F.	Otras figuras	381
iv.	Conclusión	383

CAPÍTULO SÉPTIMO

DERECHO PROCESAL. PRINCIPIOS, PROCEDIMIENTO

Y REGLAS DE PROCEDIMIENTO Y PRUEBA

	385
I. 01. Presentación	387
II. 02. De la norma aplicable	387
III. 03. De los principios	390
04. A. Principios generales	390
05. B. Principios y garantías del imputado y del enjuiciado	394
06. C. Principios que consagran los derechos	399
IV. 07. Del proceso	400
08. A. Iniciación del proceso	400
09. B. La investigación	400
V. 10. El juicio	404
11. A. Iniciación	404
12. B. Desarrollo	405
13. C. Pruebas en el proceso y especialmente en el juicio	407
VI. 14. De las víctimas en el proceso y en especial en el juicio	414
15. A. Cláusula general	414
16. B. Cláusulas especiales	414
17. C. Desarrollo en las Reglas de Procedimiento y Prueba	415
18. D. Reparación y mecanismos para su consolidación	416
VII. Procedencia de acciones y actuaciones posteriores al proceso	419
19. A. Acción de revisión	419
20. B. Indemnización del detenido o condenado	420

CAPÍTULO OCTAVO

LA COSA JUZGADA Y EL "NON BIS IN IDEM" EN EL SISTEMA PENAL

	421
I. Presentación	423
II. De la cosa juzgada	425
21. A. De lo tradicional al diseño actual	425
22. B. Cimientos	429
23. C. Límites	429
24. D. Especies	430
25. E. Características	430
III. Límite negativo	435
26. A. Presentación	435
27. B. Significado y alcance del <i>non bis in idem</i>	441
28. C. El principio y los instrumentos internacionales	443
29. D. Imputación fáctica o imputación jurídica	443
IV. La cosa juzgada. Contenido y alcance	453
V. Rescripción y preclusión	456

CAPÍTULO NOVENO

EL DELITO POLÍTICO Y SUS CONSECUENCIAS

EN DERECHO INTERNO E INTERNACIONAL

	459
I. Planteamiento general (nuestras contradicciones)	461
II. En el sistema interno	463
A. En el sistema constitucional de 1886	463
1. En la Constitución de 1886	463
2. En el sistema legal previo a la Constitución de 1991	470
3. En la jurisprudencia	473
4. Un hito legal previo a la Constitución de 1991	474
B. En el sistema constitucional de 1991	476
1. En la Constitución	476
2. En la ley	483
3. En la jurisprudencia	489
C. Conclusión	498
III. En el derecho internacional	500
A. Presentación	500
B. En los instrumentos internacionales previos al Estatuto de Roma para la Corte Penal Internacional	502
C. En el Estatuto de Roma	505
D. Conclusión	510
IV. De otros instrumentos para la posibilidad de los procesos de reconciliación o de paz	513
A. Presentación. Estado actual	513
B. En la jurisprudencia	515
C. Mecanismos especiales	516

CAPÍTULO DÉCIMO

RATIFICACIÓN DEL ESTATUTO DE ROMA

PARA LA CORTE PENAL INTERNACIONAL

	519
I. Presentación	521
II. Reflexiones sobre la ratificación y la constitucionalidad del Estatuto de Roma	525
A. Planteamiento general	525
B. Aspectos sobre la constitucionalidad; o aspectos sobre los cuales el Estatuto de Roma podría exceder el texto constitucional	526
1. En relación con la soberanía. Ejercicio-exclusividad de la jurisdicción	526
2. En relación con el fuero	527
3. En relación con las penas y la prescripción	529
4. En relación con el contenido y alcance de las normas constitucionales en el sistema penal	531
5. Cosa juzgada y <i>non bis in idem</i>	532

6.	Entrega de nacionales a la Corte Penal Internacional	533
III.	Mecanismos de ratificación	533
A.	Los caminos	533
B.	Primer mecanismo por vía de acto legislativo	534
C.	Segundo mecanismo por vía de acto legislativo	534
D.	Conclusión	535
IV.	De la iniciativa, del trámite y de la aprobación del texto de la reforma constitucional	535
A.	Texto y contenido del proyecto de acto legislativo	535
1.	Del texto	535
2.	De la exposición de motivos. Contenido	536
3.	Primer debate en el Senado de la República	537
a.	Pliego de modificaciones	537
b.	Texto propuesto	538
c.	Contenido y alcance de la ponencia	538
4.	Ponencia para segundo debate, Senado	541
a.	Texto	541
b.	Contenido y dirección	542
5.	Primer debate, Cámara	549
a.	El texto. Pliego de modificaciones	549
b.	Contenido de la ponencia y presentación, sustentación del pliego de modificaciones	550
6.	Segundo debate, Cámara	551
a.	Texto	551
b.	Contenido y consideración	552
7.	Publicación y acuerdo	553
8.	Primer debate, segunda vuelta	553
9.	Segundo debate, Senado. Segunda vuelta	555
10.	Ponencia para primer debate, Cámara. Segunda vuelta	556
11.	Segundo debate, Cámara. Segunda vuelta	557
12.	Publicación	557
13.	Coletilla	558
V.	Declaraciones y posturas finales	558
VI.	Documentos de interés frente a la ratificación	559
	Anexo: declaraciones	560

EPÍLOGO

	UNA VISIÓN DE JUSTICIA EN EL MILENIO QUE COMIENZA	569
I.	Presentación	571
II.	El nuevo milenio	576
III.	Una radiografía	579
IV.	La desconstrucción	581
V.	Las rutas	581
A.	La configuración de una ética con referente humano	581
B.	La desconstrucción y construcción por medio de la justicia	583

1. El presupuesto	585
2. El antecedente	586
3. La mayoría concuerda en los siguientes tópicos de interés	588
4. Fuentes del derecho	593
C. El “nuevo orden”: un dilema	605

BIBLIOGRAFÍA	609
--------------	-----