

# ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Prólogo.....	VII
Prefacio.....	IX
Introducción.....	1

## CAPÍTULO I

### REVISIÓN BIBLIOGRÁFICA, MARCO CONCEPTUAL Y METODOLOGÍA DE INVESTIGACIÓN

1. La construcción del cuerpo femenino desde una perspectiva feminista .....	5
A) El dualismo en Occidente y su relación con la construcción de cuerpo en el discurso.....	7
B) La crítica feminista a la construcción del cuerpo femenino en el discurso. La crítica del dualismo. Líneas de pensamiento .....	10
a) Primera corriente del feminismo en relación con el cuerpo femenino: la fisiología como la responsable de las limitaciones y el acceso a la igualdad.....	13
b) Segunda corriente del feminismo en relación con el cuerpo femenino: la construcción social del cuerpo femenino como responsable de la representación de la inferioridad de la mujer.....	15
c) Tercera corriente del feminismo en relación con el cuerpo femenino: de la diferencia sexual y el cuerpo vivido.....	16
C) Síntesis .....	19
2. Justicia transicional, conceptos, contexto y evolución.....	20
A) Las fases de la justicia transicional .....	25
a) Primera fase: de posguerra.....	25
b) Segunda fase: posguerra Fría.....	26
c) Tercera fase: una justicia transicional permanente .....	28
3. Creando conexiones entre la justicia transicional y el reconocimiento de daños sufridos por las mujeres en los conflictos armados.....	30
A) Los daños. Anotaciones conceptuales en el contexto de esta investigación .....	33
a) Los conceptos de daño y de daño jurídicamente relevante.....	34
b) La clasificación jurídica de los daños .....	34
c) El daño moral.....	36
4. El reconocimiento o no reconocimiento de los daños desde la experiencia femenina en el discurso jurídico de la justicia transicional.....	41
A) Tres factores responsables de la falta de reconocimiento de los daños ocasionados en los conflictos armados en el derecho internacional y la justicia transicional. Una propuesta desde la crítica feminista .....	42

	PÁG.
a) La sexualización del cuerpo de la mujer a través del discurso jurídico	42
b) La separación del espacio público y privado del derecho internacional	47
a') Desde la organización estructural del derecho internacional.....	50
b') Desde la estructura normativa del derecho internacional .....	52
c) El conocimiento limitado de la experiencia de las mujeres en los conflictos armados y la consecuente definición estrecha de los daños en el discurso legal del derecho y la jurisprudencia internacional .....	54
a') El derecho internacional humanitario y sus falencias en el reconocimiento de la “imagen completa” de las experiencias de las mujeres en los conflictos armados .....	55
b') No discriminación y protección especial del derecho internacional humanitario para las mujeres en los conflictos armados.....	59
c') El reconocimiento de la violencia sexual en las cortes internacionales .....	61
d') Re-definiendo la violencia sexual a través de la jurisprudencia .....	64
d) Síntesis .....	68
B) Los daños “de reconocimiento secundario” y su relación con el cuerpo femenino construido en el discurso jurídico .....	74
5. Metodología de la investigación.....	78
A) El análisis del discurso de los fallos judiciales .....	79
a) Análisis del discurso jurídico como caso especial del discurso práctico general.....	80
b) Ficha para el análisis del discurso jurídico como caso especial .....	81
B) Justificación para la selección de los casos y fallos .....	81

## CAPÍTULO II

### ANÁLISIS DE LAS DECISIONES JUDICIALES

1. Tribunal Penal Internacional para la antigua Yugoslavia .....	86
A) Historia del conflicto .....	87
B) Características del tribunal.....	89
C) Ficha de análisis de discurso .....	97
a) Sentencia Furundzija ICTY (TPIY) IT-95-17/1-T.....	97
a') Reglas de derecho positivo .....	98
b') Enunciados empíricos: el acervo probatorio en el proceso como indicios, pruebas de medicina legal, testimonios, etc. ....	102
c') Justificación o inferencia del juez (jueces) .....	102
b) Sentencia Cunarak et al. (FOCA) ICTY (TPIY) IT-96-23-T & IT-96-23/1-T ...	105
a') Fundamentación normativa.....	107
b') Enunciados empíricos: el acervo probatorio en el proceso como indicios, pruebas de medicina legal, testimonios, etc. ....	113
c') Inferencia, justificación del juez (jueces).....	113
2. Tribunal Penal Internacional para Ruanda .....	116
A) Historia del conflicto .....	116

	PÁG
B) Características del tribunal.....	121
C) Ficha de análisis de discurso.....	123
a) Sentencia Akayesu. ICTR (TPIR)-96-4-T.....	123
a') Reglas de derecho positivo.....	125
b') Enunciados empíricos: el acervo probatorio en el proceso como in- dicios, pruebas de medicina legal, testimonios, etc.....	129
c') Justificación o inferencia del juez (jueces).....	129
3. Corte Penal Internacional.....	131
A) Contexto.....	131
B) Características de la Corte.....	133
C) Ficha de análisis de discurso.....	137
a) Sentencia Germain Katanga. ICC (CPI)-01/04-01/07-717.....	137
a') Reglas de derecho positivo.....	137
b') Enunciados empíricos: el acervo probatorio en el proceso, como in- dicios, pruebas de medicina legal, testimonios, etc.....	140
b) Sentencia Jean-Pierre Bemba Gombo ICC (CPI) - 01/05-01/08-424.....	144
a') Reglas de derecho positivo.....	144
b') Enunciados empíricos: el acervo probatorio en el proceso, como in- dicios, pruebas de medicina legal, testimonios, etc.....	149
c') Justificación o inferencia del juez (jueces).....	149
c) Sentencia Muthaura y Kenyatta ICC (CPI)-01/09-02/11.....	150
a') Reglas de derecho positivo.....	152
b') Enunciados empíricos: el acervo probatorio en el proceso como in- dicios, pruebas de medicina legal, testimonios, etc.....	153
c') Justificación o inferencia del juez (jueces).....	154
4. Ley de Justicia y Paz en Colombia.....	155
A) Características de este proceso.....	160
B) Ficha de análisis de discurso.....	165
a) Sentencia postulado José Rubén Peña Tobón y otros. rad. 11001600025 32008-83194. Tribunal Superior del Distrito Judicial de Bogotá, Sala de Justicia y Paz, 1 de diciembre de 2011.....	165
a') Reglas de derecho positivo. Normas en las cuales el juez basa su de- cisión (premisas normativas).....	167
b') Enunciados empíricos: el acervo probatorio en el proceso como in- dicios, pruebas de medicina legal, testimonios, etc.....	170
c') Justificación o inferencia del juez (jueces).....	171
b) Sentencia postulado Edgar Fierro Flores y Otro. RAD. 110016000253- 200681366. Tribunal Superior del Distrito Judicial de Bogotá, Sala de Justicia y Paz, 7 de diciembre de 2011.....	175
a') Reglas de derecho positivo. Normas en las cuales el juez basa su decisión (premisas normativas).....	178
b') Enunciados empíricos: el acervo probatorio en el proceso como in- dicios, pruebas de medicina legal, testimonios, etc.....	178
c') Justificación o inferencia del juez (jueces).....	178

	PÁG
c) Sentencia postulado Edison Giraldo Paniagua. Rad. 11001600025320 0682222 Tribunal Superior del Distrito Judicial de Bogotá, Sala de Justicia y Paz, 30 de julio de 2012 .....	182
a') Reglas de derecho positivo. Normas en las cuales el juez basa su decisión (premisas normativas) .....	183
b') Enunciados empíricos: el acervo probatorio en el proceso, como indicios, pruebas de medicina legal, testimonios, etc. ....	185
c') Justificación o inferencia del juez (jueces) .....	185

### CAPÍTULO III

#### ANÁLISIS GENERAL

1. Balance .....	191
2. Tendencias identificadas en el discurso frente a la visibilización de daños de reconocimiento primario .....	191
A) Las mujeres han tenido muy pocas posibilidades procesales, de hacer visible su experiencia en el discurso de las sentencias y lograr el reconocimiento de los daños sufridos a partir de esta.....	192
a) Las mujeres participan en el proceso únicamente en calidad de testigos	193
b) Las mujeres no participan de manera efectiva en el proceso, de modo que puedan ofrecer sus narrativas en la reconstrucción de los hechos y en el reconocimiento de la experiencia en el conflicto .....	196
c) La participación de las mujeres en la Corte Penal Internacional (CPI)	197
B) Las mujeres son reconocidas en el discurso principalmente como víctimas de violencia sexual. Esta afirmación tiende a caracterizar toda la experiencia de las mujeres en los conflictos .....	199
C) El discurso “general” sobre el crimen de violación construye su definición con base en la penetración mecánica de partes del cuerpo .....	206
D) Los daños producto de la violencia sexual son generalmente reducidos a categorías muy generales e indeterminadas, como cuando se hace referencia a las expresiones “daños psicológicos y físicos”, “daños al tejido social”, etc., pues no se profundiza en estos de acuerdo con la experiencia del cuerpo vivido de las mujeres.....	209
E) En algunos casos, el discurso tiende a presumir los daños que han sido causados como consecuencia del conflicto .....	212
F) No existe, en la mayoría de los casos, un discurso de reconocimiento de la violencia patriarcal o del contexto de estereotipos de género y etnicidad que propiciaron la violencia contra las mujeres. Tampoco sobre los daños que afectarán particularmente a las mujeres en relación con sus comunidades y familias en la etapa posconflicto .....	215
G) El discurso tiene la tendencia a reconocer en el caso de violencia sexual basada en género el daño moral objetivo que se causa como una lesión al valor de la víctima. Sin embargo, ignora el mensaje de superioridad del hombre sobre la mujer en una cultura patriarcal.....	218

3. Las tendencias del discurso en la visibilización de los daños de reconocimiento secundario. Aprendizajes para la integración de la experiencia del cuerpo vivido de las mujeres .....	220
A) El discurso, en materia probatoria, reconoce la importancia de evaluar los testimonios de las mujeres víctimas de violencia sexual en términos de credibilidad y reconoce que un ambiente coercitivo invalida el consentimiento presuntamente dado por la víctima .....	221
B) Existe, en el discurso, un incipiente reconocimiento de contextos de opresión y discriminación, sexualización del cuerpo femenino y patriarcado ...	222
4. Conclusiones y recomendaciones.....	225
Bibliografía .....	233
Índice de autores .....	247