

FRANCISCO JAVIER DONDÉ MATUTE  
Investigador  
Instituto Nacional de Ciencias Penales

## TIPOS PENALES EN EL ÁMBITO INTERNACIONAL



ARA EDITORES

## ÍNDICE

|                                    |    |
|------------------------------------|----|
| ABREVIATURAS .....                 | 13 |
| PRESENTACIÓN A LA 2ª EDICIÓN ..... | 15 |
| INTRODUCCIÓN .....                 | 19 |

### I

#### CONCEPTOS GENERALES

|  |    |
|--|----|
| 1. Bien jurídico .....   | 29 |
| 1.1. Comentarios preliminares .....  | 29 |
| 1.1.1. El poder punitivo ( <i>ius puniendi</i> ) .....   | 30 |
| 1.1.2. Algunas consideraciones en torno al bien jurídico ....  | 32 |
| 1.1.3. Bienes jurídicos supraindividuales .....  | 36 |
| 1.2. Bienes jurídico-penales del orden internacional .....   | 38 |
| 1.2.1. La Corte Penal Internacional como órgano<br>detentador del <i>ius puniendi</i> .....                      | 38 |
| 1.2.2. Los Derechos Humanos .....  | 42 |
| 1.2.3. La Carta de la Organización de las Naciones<br>Unidas .....   | 43 |
| 1.2.4. El <i>ius cogens</i> .....  | 44 |
| 1.2.5. Nuevas reflexiones. Otras formas de identificar<br>el bien jurídico-penal en el ámbito internacional .... | 48 |
| 2. Principio de legalidad .....  | 50 |
| 2.1. Introducción .....  | 50 |
| 2.2. La Corte Penal Internacional .....  | 52 |
| 2.3. El principio de legalidad en el Derecho internacional ..  | 53 |
| 2.3.1. Jurisprudencia de los Tribunales Internacionales<br>de Derechos Humanos .....                             | 55 |

|   |    |
|---|----|
| 2.3.1.1. Corte Europea de Derechos Humanos ....         | 56 |
| 2.3.1.2. Corte Interamericana de Derechos Humanos ..... | 58 |
| 2.4. Conclusión .....                                   | 60 |
| 3. Culpabilidad .....                                   | 61 |

## II

## TIPOS PENALES

|  |    |
|--|----|
| 1. Planteamiento metodológico .....                                      | 67 |
| 2. Elementos del tipo en el ámbito de la Corte Penal Internacional ..... | 69 |

## III

## CRÍMENES DE GUERRA

|   |     |
|---|-----|
| 1. Bien jurídico .....  | 75  |
| 1.1. Algunas aproximaciones en torno al objeto de protección del Derecho Internacional Humanitario .... | 75  |
| 1.2. Bienes jurídicos protegidos en el artículo 8 del Estatuto ...                                      | 78  |
| 1.3. El artículo 3 común como BJPI .....  | 83  |
| 2. Principio de Legalidad Penal (PDLP) .....  | 88  |
| 2.1. Uso excesivo de elementos normativos .....   | 88  |
| 2.2. Uso de cláusulas residuales .....  | 89  |
| 2.3. Tipificación que impide la interpretación estricta de los tipos criminales .....                   | 93  |
| 2.4. Determinación de elementos típicos por exclusión .....   | 96  |
| 3. Elementos del tipo criminal .....  | 97  |
| 3.1. Sujeto activo calificado .....   | 98  |
| 3.2. Tipificación de excluyentes de responsabilidad .....   | 101 |
| 3.3. Conductas que no tienen referente en el DIH .....  | 103 |
| 3.4. Tipos penales de mera conducta .....   | 105 |
| 4. Comentarios adicionales .....  | 107 |
| 4.1. Los CDG como una expresión de Derecho penal mínimo .....   | 107 |
| 4.2. Las «infracciones graves» .....  | 108 |
| 5. Consideraciones en torno al principio de culpabilidad .....  | 110 |
| 6. Conclusiones .....   | 112 |

|   |     |
|---|-----|
| 7. Nuevas reflexiones. Crímenes de guerra ..... | 113 |
| 7.1. Bien jurídico tutelado .....               | 113 |
| 7.2. Principio de legalidad penal .....         | 114 |

## IV

## CRÍMENES DE LESA HUMANIDAD

|  |     |
|--|-----|
| 1. Bien jurídico .....   | 121 |
| 1.1. Esclavitud y tortura: prohibiciones expresas del Pacto ...  | 124 |
| 1.2. El asesinato y al exterminio .....  | 126 |
| 1.3. Deportación o traslado forzado de la población .....  | 127 |
| 1.4. Encarcelación u otra privación de la libertad en violación de normas fundamentales de Derecho internacional y desaparición forzada de personas: violaciones a la seguridad personal ..... | 128 |
| 1.5. La persecución y el <i>Apartheid</i> .....  | 130 |
| 1.6. Casos que no pueden identificarse plenamente los BJPI protegidos: «otros actos inhumanos» y los CDLH de carácter sexual .....   | 132 |
| 2. Principio de Legalidad Penal (PDLP) .....   | 136 |
| 2.1. Incorporación de «trabajos forzados» y servidumbre en los elementos .....   | 136 |
| 2.2. La «violencia sexual» y la analogía .....   | 138 |
| 2.3. «Otros actos inhumanos» .....   | 138 |
| 2.4. El caso de la persecución .....   | 141 |
| 3. Elementos del tipo criminal .....   | 143 |
| 3.1. La naturaleza jurídica de los elementos contextuales ...  | 143 |
| 3.2. Discrepancia entre las descripciones típicas contempladas en tratados internacionales y los establecidos en el Estatuto .....   | 147 |
| 3.3. Incorporación de excluyentes de responsabilidad en los tipos penales .....  | 149 |
| 3.4. Aparente confusión entre diversos tipos criminales .....  | 150 |
| 3.4.1. Asesinato-exterminio .....  | 150 |
| 3.4.2. Privación grave de la libertad-desaparición forzada de personas .....   | 151 |
| 3.4.3. Persecución- <i>Apartheid</i> .....   | 152 |
| 3.4.4. El elemento discriminatorio de la persecución ....  | 153 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 4.   | Comentarios adicionales - Complicaciones derivadas de la ausencia de agravantes ..... | 154 |
| 5.   | Consideraciones en torno a la culpabilidad .....                                      | 155 |
| 6.   | Conclusiones .....  | 156 |
| 7.   | Nuevas reflexiones. Crímenes de lesa humanidad .....                                  | 159 |
| 7.1. | Bien jurídico tutelado .....  | 159 |
| 7.2. | Principio de legalidad penal .....  | 160 |

V  
GENOCIDIO

|      |  |     |
|------|--|-----|
| 1.   | Bien jurídico .....  | 165 |
| 2.   | Principio de legalidad penal .....   | 172 |
| 2.1. | Identificación de grupos por exclusión .....   | 173 |
| 2.2. | Ubicación de la violación y la violencia sexual en el tipo criminal .....  | 174 |
| 2.3. | Elementos normativos .....   | 176 |
| 2.4. | La posible subsunción del «sometimiento intencional a condiciones de existencia que hayan de acarrear su destrucción física» ..... | 177 |
| 3.   | Elementos del tipo criminal .....  | 178 |
| 3.1. | Grupos humanos .....   | 178 |
| 3.2. | Posible inclusión de un elemento del plan o política .....   | 180 |
| 4.   | Comentarios adicionales .....  | 181 |
| 5.   | Nuevas reflexiones. Genocidio .....  | 184 |
| 5.1. | Bien jurídico tutelado .....   | 184 |
| 5.2. | Principio de legalidad penal .....   | 185 |
| 5.3. | Elemento normativo «parte del grupo» .....   | 186 |
| 5.4. | Elemento contextual .....  | 187 |

VI  
CRIMEN DE AGRESIÓN

|      |                                |     |
|------|--------------------------------|-----|
| 1.   | Identificación del BJPI .....  | 193 |
| 2.   | Elementos típicos .....        | 196 |
| 2.1. | La conducta .....              | 196 |
| 2.2. | Crimen de resultado .....      | 198 |
| 2.3. | Elemento subjetivo .....       | 198 |
| 2.4. | Sujeto activo calificado ..... | 199 |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| 3.   | Consideraciones en torno a la participación del Consejo de Seguridad ..... | 200 |
| 4.   | Conclusiones .....   | 202 |
| 5.   | Nuevas reflexiones. Crimen de agresión .....                               | 203 |
| 5.1. | Bien jurídico tutelado .....   | 204 |
| 5.2. | Principio de legalidad penal .....   | 205 |
| 5.3. | Culpabilidad .....   | 208 |
| 5.4. | Comentarios adicionales .....  | 208 |

VII  
TERRORISMO

|      |  |     |
|------|--|-----|
| 1.   | Bien jurídico .....  | 213 |
| 1.1. | Postura del Consejo de Seguridad .....   | 213 |
| 1.2. | Justificaciones establecidas en los diversos tratados de la materia .....      | 215 |
| 2.   | Consideraciones en torno a la tipificación del terrorismo en el Estatuto ..... | 217 |

VIII  
NARCOTRÁFICO

|       |     |
|-------|-----|
| ..... | 219 |
|-------|-----|

IX  
CONCLUSIÓN

|       |     |
|-------|-----|
| ..... | 225 |
|-------|-----|

ANEXO  
ESTATUTO DE ROMA

|       |     |
|-------|-----|
| ..... | 231 |
|-------|-----|

|                    |     |
|--------------------|-----|
| BIBLIOGRAFÍA ..... | 243 |
|--------------------|-----|