

**DERECHO
INTERNACIONAL Y
TRANSICIONES A LA
DEMOCRACIA Y LA PAZ:**

**Hacia un modelo para el castigo de los
crímenes pasados a través de la experiencia
iberoamericana**

Javier Chinchón Álvarez

“Queda prohibida la reproducción total o parcial de la presente obra sin expreso consentimiento del editor.”

EDITA: EDICIONES PARTHENON
C/ DOCTOR ESQUERDO 128 ENT.P.
28007 MADRID
info@edicionesparthenon.com
www.edicionesparthenon.com

PRODUCE: Fortic Desarrollo Tecnológico S.L.N.E.

Autor: Javier Chinchón Álvarez
Puede contactarse con el autor en jachal@der.ucm.es

Imagen Portada: Fotografía de las calles de la Zona 1 de Guatemala
Autora: Mónica Mendoza Abad

ISBN:
Depósito legal:
Sevilla, 2007

*A mis padres, Asunción y Antonio,
por todo y por siempre.
Y en especial a mi padre, cuyo corazón
decidió la hora de su descanso
cuando aún nacía el último capítulo
de este trabajo.*

*“El Derecho sirve para la vida o no
sirve para nada.”*

LEGASI LACAMBRA

*“Las cosas que suceden en nuestra
época y que vemos con nuestros
propios ojos no nos sorprenden tanto
como las que leemos del pasado,
aunque en modo alguno son menos
extraordinarias.”*

CONDE DE CHESTERFIELD

*“Estuve a menos de un paso de la
última oportunidad de
pronunciarme, y descubrí con
humillación que probablemente no
tendría nada que decir.”*

JÓSEF T. KONRAD

ÍNDICE

ABREVIATURAS MÁS UTILIZADAS.....	17
PRESENTACIÓN.....	21
PRÓLOGO.....	23
CONSIDERACIONES INICIALES SOBRE EL OBJETO Y FUENTES DE ESTE TRABAJO.....	29
CAPÍTULO INTRODUCTORIO. RESPONSABILIDAD INTERNACIONAL DEL INDIVIDUO Y RESPONSABILIDAD INTERNACIONAL DEL ESTADO.	
1) Aproximación preliminar.....	41
2) El porqué de la confusión entre ambos haces de responsabilidad.....	48
2. a) Vías de confusión basadas en los sujetos implicados y en el comportamiento del Estado.....	48
2. b) Vías de confusión terminológicas: crímenes internacionales, crímenes contra el derecho internacional y crímenes de derecho internacional.....	55
3) Relaciones entre ambos tipos de responsabilidad.....	61
PARTE I. OBLIGACIONES INTERNACIONALES RELATIVAS A LA SANCIÓN DE LOS RESPONSABLES DE CRÍMENES DE DERECHO INTERNACIONAL Y VIOLACIONES A LOS DERECHOS HUMANOS.	

CAPÍTULO II. LA RESPONSABILIDAD INTERNACIONAL DEL INDIVIDUO POR CRÍMENES DE DERECHO INTERNACIONAL: DIMENSIÓN NORMATIVA (I).

- 1) Evolución de la responsabilidad internacional del individuo por crímenes de derecho internacional 71
 - 1. a) Delimitación material y temporal. 71
 - 1. b) Primera fase: Hasta la Segunda Guerra Mundial. 77
 - 1. c) Segunda etapa: De la Segunda Guerra Mundial a la caída del muro de Berlín. 88
 - 1. d) Tercera fase: De los años noventa a la actualidad. 106

CAPÍTULO III. LA RESPONSABILIDAD INTERNACIONAL DEL INDIVIDUO POR CRÍMENES DE DERECHO INTERNACIONAL: DIMENSIÓN NORMATIVA (II).

- 1) Concepción normativa de la responsabilidad internacional del individuo en la actualidad..... 125
 - 1. a) Reflexiones iniciales acerca del significado del término “norma”. 126
 - 1. b) La conducta del particular: Formas de autoría y participación en los crímenes de derecho internacional..... 130
 - 1. c) La exigencia de un comportamiento culpable. 137
 - 1. d) Responsabilidad penal y responsabilidad civil internacional del individuo. 142
- 2) Fundamento de la responsabilidad internacional del individuo. 149

CAPÍTULO IV. LA DIMENSIÓN JURISDICCIONAL DE LA RESPONSABILIDAD INTERNACIONAL DEL INDIVIDUO.

- 1) Consideraciones previas sobre el papel protagónico de los Estados en la aplicación de la responsabilidad internacional del individuo..... 161
- 2) La aplicación del principio de responsabilidad internacional por los tribunales internos..... 168
 - 2. a) La incorporación del derecho internacional penal en los ordenamientos jurídicos internos 168

2.a. 1) El principio de legalidad penal.	168
2 a. 2) El momento de incorporación: La aplicación retrospectiva del derecho internacional penal.	176
2. b) El ejercicio de la jurisdicción penal por crímenes de derecho internacional.	181
2.b. 1) Recapitulación inaugural.	181
2.b. 2) Caracterización inicial del concepto de jurisdicción.	182
2.b. 3) Ejercicio de la jurisdicción penal basado en el principio de territorialidad.	185
2.b. 4) Ejercicio extraterritorial de la jurisdicción penal: Especial referencia a la jurisdicción universal y la interacción entre principios.....	187

CAPÍTULO V. CRÍMENES DE DERECHO INTERNACIONAL Y VIOLACIONES A LOS DERECHOS HUMANOS: SIMILITUDES Y DIFERENCIAS.

1) Los crímenes de derecho internacional como violaciones de los derechos humanos.	205
1. a) Presupuesto inicial.	205
1. b) El sujeto activo en las violaciones de los derechos humanos.	208
2) Los derechos humanos objeto del presente estudio.	213
3) Las violaciones graves, masivas y sistemáticas de los derechos humanos como figura autónoma.	223
4) La pertinencia del régimen de responsabilidad aplicable a las violaciones de los derechos humanos.	230

CAPÍTULO VI. OBLIGACIONES ESTATALES DERIVADAS DE LA COMISIÓN DE VIOLACIONES A LOS DERECHOS HUMANOS: EL DEBER DE INVESTIGAR, JUZGAR, SANCIONAR Y REPARAR.

1) Primera aproximación: El deber de garantía y el deber de respeto en el ámbito de los derechos humanos.	235
2) El deber de garantía de los derechos humanos.	238
2. a) Construcción del concepto de deber de garantía.	238

2. b) Regulación jurídica internacional: Su vinculación con la figura de los remedios efectivos.....	242
2. c) Significación del deber de garantía.....	248
3) Obligaciones específicas contenidas en el deber de garantía.....	250
3. a) Presupuesto.....	250
3. b) La obligación de investigar.....	250
3. c) La obligación de traducir en justicia y sancionar a los responsables.....	252
3. d) La obligación de otorgar una justa y adecuada reparación a las víctimas y sus familiares.....	256
3. e) El conocido como “derecho a la verdad”.....	262

PARTE II. LA SANCIÓN DE LOS RESPONSABLES DE CRÍMENES DE DERECHO INTERNACIONAL Y VIOLACIONES A LOS DERECHOS HUMANOS EN LOS PROCESOS DE TRANSICIÓN.

CAPÍTULO VII. PROCESOS DE TRANSICIÓN Y DERECHO INTERNACIONAL.

1) Los procesos de transición.....	273
1. a) Delimitación del marco de análisis: Consideraciones iniciales sobre la Justicia Transicional y los procesos de transición.....	273
1. b) Conceptos clave.....	289
2) Notas características de los procesos de transición en Iberoamérica.....	301
2. a) Los regímenes políticos iberoamericanos: El protagonismo de las Fuerzas Armadas en las transiciones y democracias de la región.....	301
2. b) Los crímenes de derecho internacional cometidos.....	307
3) La Aplicación del derecho internacional a los procesos de transición.....	315
3. a) Régimen general.....	315
3. b) Modulaciones del régimen general en atención a las peculiaridades de las transiciones iberoamericanas.....	316

CAPÍTULO VIII. LOS PROCESOS DE TRANSICIÓN EN LA ÚLTIMA EXPERIENCIA IBEROAMERICANA: ESTUDIO DE CASOS.

1) Justificación de los casos de estudio: A propósito de los modelos de confrontación jurídico penal con el pasado.	323
2) Estudio de casos.	330
2. a) Centroamérica.	330
2.a. 1) Guatemala.....	331
2.a. 2) Honduras.....	348
2.a. 3) El Salvador.	356
2. b) Suramérica.	369
2.b. 1) Argentina.....	370
2.b. 2) Uruguay.	390
2.b. 3) Chile.	402

CAPÍTULO IX. ANÁLISIS DE LAS MEDIDAS ADOPTADAS EN LOS PROCESOS DE TRANSICIÓN.

1) Marco general: La prohibición de impunidad.	425
2) La conformidad con el derecho internacional de las medidas adoptadas en relación al castigo de los crímenes pasados.....	434
2. a) Las amnistías.....	437
2.a. 1) Consideraciones previas sobre el concepto de amnistía.....	437
2.a. 2) La compatibilidad de las normas de amnistía con el derecho internacional.....	441
2. b) Los indultos.....	458
2. c) Los enjuiciamientos selectivos.....	465
3) Breves consideraciones sobre los programas y medidas reparatorias implementadas.....	472

CAPÍTULO X. BÚSQUEDA DE OTRAS ALTERNATIVAS DENTRO DEL DERECHO INTERNACIONAL.

1) Reflexiones iniciales: Problemas cuantitativos, cualitativos, temporales y políticos.	475
2) Problemas cuantitativos: A propósito de la “imposibilidad material”.....	481
3) Problemas cualitativos.	488
3. a) La invocación del estado de necesidad.	489
3.a. 1) Concepto y requisitos.	489
3.a. 2) Aplicación del estado de necesidad a los procesos de transición analizados.	493
3. b) La suspensión del ejercicio de derechos y garantías en “situaciones excepcionales”.....	499
3.b. 1) Caracterización.	499
3.b. 2) La viabilidad de la suspensión de garantías en los procesos de transición.	508
 CONCLUSIONES.....	 515
 ANEXO I: BIBLIOGRAFÍA CITADA.....	 527
1) Obras generales:.....	527
2) Monografías:.....	529
3) Trabajos en obras colectivas:.....	548
4) Artículos en revistas y publicaciones periódicas:.....	569
 ANEXO II: JURISPRUDENCIA	 585
1) Corte Permanente de Justicia Internacional:.....	585
2) Corte Internacional de Justicia:.....	585
3) Corte Interamericana de Derechos Humanos:.....	587
4) Tribunal Europeo de Derechos Humanos:.....	590
4) Tribunal Penal Internacional de Nuremberg:.....	591

5) Tribunal Penal Internacional para la ex Yugoslavia:	591
6) Tribunal Penal Internacional para Ruanda:	593
7) Tribunal Especial para Sierra Leona:	593
8) Tribunales nacionales:	593
9) Decisiones arbitrales:	597
ANEXO III: DOCUMENTOS	599
1) Sistema de las Naciones Unidas.	599
2) Organización de los Estados Americanos:	611
3) Consejo de Europa:.....	614
4) Órganos nacionales:	614
5) Organizaciones no Gubernamentales:.....	617
ANEXO VI: OTROS TEXTOS.....	623
ANEXO V: SITIOS WEB CONSULTADOS.....	627