

ISSN 1819-6543

# LEGALIDAD SOCIALISTA 18 2008

*Revista de la Fiscalía General de La República de Cuba*



*“Yo quiero que la ley primera de nuestra República sea el culto de los cubanos a la dignidad plena del hombre”. José Martí*

## **LEGALIDAD SOCIALISTA**

Año 5, No 18, 24 de junio del 2008

Revista electrónica editada por la :

**FISCALÍA GENERAL DE LA REPUBLICA  
DE CUBA**

### **CONSEJO DE REDACCION**

- Dr. Juan Escalona Reguera
- Msc. Rafael Pino Bécquer
- Msc.Carlos Raúl Concepción Rangel
- Msc.Francisco Javier Fernández Guerra

### **DIRECTOR EJECUTIVO**

- Lic Miguel Angel García Alzugaray

### **EDICION Y CORRECCION**

- Leslie Perera Valdés

### **DISEÑO**

- Licmarie Lima Oña

### **DIGITALIZACIÓN**

- Ana Victoria Revuelta Remedio

### **REDACCIÓN**

Amistad 552 e/ Monte y Estrella  
Centro Habana, Ciudad de la Habana  
CP 10200

TelFax: (537) 867-0795

E-Mail: [relaciones@fgr.cu](mailto:relaciones@fgr.cu)  
[www.fgr.cu](http://www.fgr.cu)

**RNPS 2076**

**RI: 258/2008**

## **SUMARIO**

*Presentación.....pag. 2*

*Efemérides:.....pag 4*

*El Orden Penal Internacional..... pag 8*

*Eventos. Ciencias Penales 2008....pag 34*

### *Glosario de Términos*

*Jurídicos..... pag 38*

*Noticias.....pag 39*

*Curiosidades..... pag 43*

La Revista Legalidad Socialista es una publicación trimestral. Los trabajos que en ella aparecen, expresan la opinión de cada autor, por lo que no constituyen criterios oficiales de la Institución. El Consejo de Redacción se reserva el derecho de exponer sus opiniones mediante notas aclaratorias, así como tiene potestad para realizar los cambios que estime necesario en cuanto a los títulos, estructura, redacción de estilo o extensión de los trabajos presentados por los autores. Los especialistas en asuntos jurídicos o cualesquiera lector que tenga opiniones sobre los temas tratados, así como sugerencias para mejorar esta publicación, puede hacerlo mediante carta dirigida a esta Redacción.

## ***PRESENTACION***

***Apreciado Lector:***

***Con el presente número, continuamos la edición periódica en formato digital de la Revista Legalidad Socialista, órgano oficial de prensa de la Fiscalía General de la República de Cuba.***

***Este medio de divulgación, tiene entre sus objetivos contribuir al desarrollo de la conciencia jurídica ciudadana, mediante la publicación de materiales informativos y de carácter científico, sobre el fortalecimiento de la Legalidad, la lucha contra el delito y la protección de los derechos ciudadanos, labor que es nuestro afán continuar desde las páginas que brindamos a la consideración de nuestros lectores.***

***Convencidos además de que esta revista puede llegar a constituir un modesto aporte para la superación técnico-profesional y cultural de los juristas y personas interesadas en el desarrollo del Derecho, invitamos a todos los que deseen cooperar en este loable empeño, a enviar a su Redacción los artículos, monografías, ponencias y noticias que puedan coadyuvar a los fines precitados.***

***CONSEJO DE REDACCION***

## EFEMÉRIDES

**17 de Abril**

### **Playa Girón, Memoria Enérgica en el Tiempo**

"...Una columna oscura se levanta y los niños se arrancan los juegos de un tirón...  
...guárdate tu oración amigo viejo, e invoca a Peralejo que nos viene mejor..."  
(Fragmento de Girón Preludio, de Silvio Rodríguez)

Amalia estaba embarazada y ese domingo 16 de abril de 1961 estuvo en Playa Girón, sitio alejado en la geografía cubana y que la Revolución, en ciernes, emprendía su transformación.

Allí se edificaba un centro turístico. El mar estaba aparentemente tranquilo. Despreocupada caminó por la orilla, introdujo sus pies en las aguas cálidas del Caribe. Ajena de que aquel lugar sería en breves horas un infierno...

La madrugada del lunes 17 de abril, hace 47 años, vio rota la calma en el Sur de Cuba. La Brigada 2506 organizada y financiada por la Agencia Central de Inteligencia (CIA) de Estados Unidos desembarcaba con el fin de destruir a la Revolución.

Richard Bisell, alto funcionario de la CIA, daba por sentado el éxito y para ello desde los primeros meses de 1960 preparaba a la opinión pública, estableció la emisora subversiva conocida como radio Swan y confiaba en que los habitantes de la Isla se sumarían a los mercenarios.

Mientras tanto en la nación caribeña, se organizaban los vecinos, las mujeres y jóvenes...los campesinos aprendían a leer y a escribir...

La Ciénaga de Zapata despertaba de un largo sueño de oscuridad. Sus habitantes comenzaban a ser tratados como seres humanos y se abría el horizonte con ofertas de empleo, carreteras, transporte y hasta zapatos...

Emérito García García, alumno de la Escuela de Responsables de Milicia, de Matanzas, dejó testimonio de los momentos primeros de la invasión mercenaria por Playa Larga y Girón:

"Al llegar el aviso del desembarco a la escuela, allí había un solo camión que lo utilizaban para suministro, un pelotón salió a la carretera y pararon a todos los vehículos que podían servir para cargar personal, y en esos camiones salimos rumbo a la zona de la invasión.

"Avanzamos hasta cerca de la Boca de la Laguna del Tesoro y les caímos atrás a los mercenarios que se tiraban en paracaídas, ellos huían y logramos avanzar hacia Pálpite, lugar adonde llegamos sobre la una de la tarde.

"Siempre recuerdo que el capitán Fernández nos formó y ordenó: izquierdaaa, izquie... a chocar con el enemigo, figúrese allí la cosa se puso fea, no fuimos a atrincherarnos, fuimos a chocar con los invasores, como a las 11 de la noche el plomo estaba volando por encima de nuestras cabezas..."

Este hombre era miliciano de la segunda escuadra, tercer pelotón, tercera compañía.

"Decir que tirábamos, lo que se dice tirar, no es verdad, la estrategia era avanzar y avanzar por el lado izquierdo de la carretera para llegar a Playa Larga, no se podía ni hablar, el ruido era inmenso, las pocas palabras que se decían, son impublicables..."

"El combate fue violento, después el silencio angustiante y la preocupación por los heridos, tuvimos 14 bajas y 35 lesionados en la compañía, aquello fue tremendo. Esto se ha dicho muchas veces, pero no me canso de contarlo, los jóvenes casi niños que operaban las cuatro bocas no le tenían miedo a nada, fueron verdaderos héroes..."

De Pálpite continuaron por carretera, tomaron Playa Larga, siguieron camino y en la noche del 18 de abril se instalaron en Punta Perdiz, una zona entre Playa Larga y Playa Girón.

Wilfredo Díaz y Claudio Argüelles, entre otros valerosos jóvenes, fueron compañeros de Emérito, caídos en el combate. También ese 17 de abril fue alcanzado por la metralla Iluminado Rodríguez, el hombre que enfermo de varicela montó en su ambulancia para trasladar heridos hacia el hospital de Jagüey Grande.

Hasta Pálpite llegaron los mercenarios en esa propia jornada, después en menos de 72 horas fueron derrotados por la fuerza del pueblo.

Amalia era maestra, a sus alumnos siempre les habló de los hechos de abril de 1961, del valor de los milicianos, de la retaguardia en Jagüey Grande, de médicos y enfermeras voluntarios...para que Playa Girón constituya siempre memoria enérgica en el tiempo

## **19 de mayo**

### **Caída en Combate de José Martí**

El 19 de mayo de 1895, José Martí cae, de cara al sol, en los campos de Dos Ríos, en el oriente cubano.

Ese día, Máximo Gómez anota en su diario de campaña: 'Ya nos falta el mejor de los compañeros y el alma podemos decir del levantamiento'.

Los colonialistas creyeron que con la desaparición de Martí moriría también la Revolución, pero sus ideas y su ejemplo continuaron viviendo en la lucha, prolongados en nuevas hornadas de combatientes

**14 de Junio**

**Cumpleaños del Che**

**Che Guevara: mensaje de aniversario**

**FREI BETTO**

El 14 de junio Che Guevara cumpliría ochenta años. Su militancia entre nosotros terminó a los treinta y nueve.

Pero no consiguieron matarlo. Hoy está más vivo que en sus cuatro décadas de existencia real. Además, son raros los revolucionarios que como Mao y el propio Fidel, envejecen. Muchos derramaron temprano su sangre para contribuir al proyecto de un mundo de libertad, justicia y paz: Jesús, con 33 años; Martí, 42; Sandino, 38; Zapata, 39; Farabundo Martí, 38; solo para citar unos pocos ejemplos.

El enemigo se debe arrancar los cabellos al constatar que, hoy, Che se encuentra más presente que en la época en que ellos creían poder asesinar las ideas. Intentaron todo para condenarlo al olvido; cortaron su cuerpo y escondieron sus miembros en diferentes lugares; inventaron sobre él toda suerte de mentiras; prohibieron que su literatura circulase en muchos países. Fénix obstinada, Che revive en fotos, música, espectáculos teatrales, filmes, poemas, novelas, esculturas y textos académicos. Hasta una cerveza bautizaron con su nombre, la Unique Garden, la imagen de su rostro conforme la famosa foto de Korda, ocupa el centro de las salas de las viviendas.

Al constatar que las cadenas no aprisionan los símbolos, ni las balas matan los ejemplos, inventaron falsas biografías para intentar difamarlo. En vano. Hasta en los juegos de fútbol los aficionados levantan pancartas con su rostro. Y vean que no se gasta un centavo en esa propagación de su imagen. Ella sola tiene importancia por reflejar las ideas que hicieron de él un revolucionario. Nada de eso es fruto del marketing. Son gestos espontáneos de quienes quieren enfatizar que la utopía permanece viva.

Hoy, al resumir el legado del Che y celebrar sus ochenta años nos exige mantener el corazón y los ojos vueltos hacia la preocupante situación de nuestro planeta, donde impera la hegemonía del neoliberalismo. Multitudes, sobre todo jóvenes, son atraídas al individualismo y no al espíritu comunitario; a la competitividad y no a la solidaridad; a la ambición desmedida y no a la lucha en pro de la erradicación de la miseria.

Se habla tanto del fracaso del socialismo en el Este europeo y casi nunca del fracaso inevitable del capitalismo para los dos tercios de la humanidad, de los cuatro billones de personas que viven por debajo de la línea de pobreza.

Nos angustia también la degradación ambiental. Si los líderes mundiales hubiesen oído el alerta de Fidel en la Cumbre del 92 en Río de Janeiro quizás la devastación no hubiese llegado al extremo de provocar frecuentes tsunamis, tornados, tifones y huracanes jamás vistos, sin hablar del calentamiento global, del deshielo de los casquetes polares y la desertificación de los bosques. La devastación de la Amazonía es alarmante.

El barril de petróleo, que cuesta diez dólares en la boca del pozo, ya cuesta más de ciento veinte dólares en el mercado. Es triste constatar que grandes áreas agrícolas para la alimentación son reservadas para la producción de etanol destinado a nutrir los 800 millones de vehículos automotores que circulan en todo el planeta y no a los 824 millones de bocas hambrientas amenazadas por la muerte precoz. Frente a ese mundo en que la especulación financiera suplantó la producción de bienes y servicios, en que la bolsa de valores sirve de termómetro de la supuesta felicidad del hombre, ¿qué hacer?

Bolívar debe estar feliz con la primavera democrática en América del Sur. Después de los ciclos de dictaduras militares y gobiernos neoliberales, ahora el pueblo elige gobiernos que rechazan el ALCA, aprueban el ALBA y refuerzan el MERCOSUR y repudian la invasión de Iraq y el bloqueo a Cuba por parte del gobierno de Estados Unidos.

¿Cuál es la mejor manera de conmemorar los ochenta años del Che? Creo que el mejor regalo sería ver a las nuevas generaciones creyendo y luchando por otro mundo posible, donde la solidaridad sea hábito, no virtud; la práctica de la justicia una exigencia ética; el socialismo el nombre político del amor.

¡Construir un mundo sin degradación ambiental, hambre y desigualdad social!

En vísperas del aniversario 50 de la Revolución cubana, todos debemos encararla cada vez más, no como un hecho del pasado y sí como un proyecto de futuro.



## **EL ORDEN PENAL INTERNACIONAL**

**Msc. María Boudet Fernández**

**Fiscal de la Fiscalía General**

### **1.1 El actual orden mundial. Impactos de la globalización neoliberal.**

En la actualidad se presenta un mundo capitalista, que su forma es neoliberal, globalizado y en crisis.

La humanidad nunca vivió un momento de auge de la reacción ni de tal auge del poder del imperio. Eso no quiere decir que será eterno ni mucho menos; ese imperio está corroído por toda clase de contradicciones, estamos ahora en medio de una gran ola reaccionaria.

El proceso de globalización que tiene sus raíces en leyes y tendencias inherentes al funcionamiento de la economía, comenzó a avanzar más rápida y profundamente luego del derrumbe del bloque del Este.

La caída del campo socialista en Europa Oriental y la antes URSS ocasionaron una forma especial de “solución” de los contradicciones Este y Oeste y grandes esperanzas de frenar la irracional carrera armamentista que el mundo había conocido en toda la etapa de la Segunda posguerra y por consiguiente, de poner fin a la Guerra Fría. Se llegó a considerar que la paralización de las contradicciones Este- Oeste y el de la Guerra Fría posibilitarían la estructuración de un Nuevo Orden Mundial más justo y racional.

La idea de que la desaparición del campo socialista sea la prueba definitiva del triunfo del sistema capitalista, determinó el surgimiento y cierto desarrollo de posiciones de globalización política, ideológica. Por tal motivo se intenta extrapolar a todas las naciones, el modelo económico y de sistema político – social imperante en los países capitalistas desarrollados, sin tener en consideración opiniones nacionales.

Algunas manifestaciones fueron encaminadas a tratar de imponer un factor único a seguir por todos los países (o al menos por las naciones subdesarrolladas) que constituye un antecedente o paso inicial en las posteriores tendencias globalizadoras, puede encontrarse en las políticas de ajuste impulsadas por el Fondo Monetario Internacional (FMI) y el Banco Mundial (BM). Se pretendía que todas aquellas naciones adoptaran una idéntica política, supuestamente dirigida a resolver los problemas del endeudamiento externo, sin tener en cuenta la forma en que el país cayó en la crisis de la deuda externa, su monto, su nivel de desarrollo u otras contradicciones.



El intercambio desigual entre países industrializados y el Tercer Mundo, Occidente trata de incorporar dentro de su órbita a los antiguos países socialistas de Europa y a los países que integraban la Unión Soviética.

Es decir, si en un tiempo se habló de que el comercio entre estos países socialistas, que tenían cierto nivel de desarrollo y los países del Tercer Mundo no se rigiera por los países desarrollados, hoy todos estos países, que tienen un cierto nivel de trabajo trataron de incorporarse y los de Occidente trataron de incorporarlos al orden económico internacional establecido por el imperialismo y de que se beneficien del intercambio desigual con los países del Tercer Mundo, a la vez que van a competir con estos por los escasos recursos financieros disponibles actualmente.

El neoliberalismo cita el Comandante en Jefe, “es la ideología del imperialismo en su fase de hegemonía mundial, idea que intentan imponer a los demás países; pero el primero que no los aplica es Estados Unidos, porque les dice a los países del Tercer Mundo, a los países de América Latina, que no deben tener déficit presupuestarios de 400 mil millones de dólares, que lo convierten en una máquina succionadora de divisas en el mercado mundial.

### **Estados Unidos y el Fondo Monetario Internacional organizan el libre cambio y no protección a la industria nacional.**

El neoliberalismo es un proyecto político que no solo intenta perpetuar el nuevo orden económico, sino hacerlo todavía más cruel, más injusto y ordenar el mundo a la medida de los intereses de Estados Unidos y de los países capitalistas desarrollados.

**Como esas economías están en crisis, como todos estos países sufren una explotación, como el dinero busca los lugares donde esta más seguro , esta situación crea las condiciones ideales para una gran emigración, una gran fuga de capital de los países subdesarrollado hacia los bancos de los países capitalistas desarrollados; se fugan de estos países, que no hallan ninguna protección arancelaria para su industria y está desaparece en beneficio de las industrias de los países capitalistas, que se convierten en suministradores de infinidad de artículos. Ellos no pueden competir en lo absoluto con la economía de los países y tendrán que dedicarse a industrias contaminantes, a industrias que tienen un alto empleo de fuga de trabajo humana que es menospreciada en los países capitalistas desarrollados.**

Los saquean con la fuga de capitales, los saquean con el intercambio desigual, comprándoles barato las materias primas y vendiéndoles caro sus productos, los saquean a través de una competencia en que tienen todas las ventajas para imponer su tecnología.

No se negocia en condiciones de igualdad, obsérvese que una poderosa potencia, con instituciones económicas internacionales frente a su servicio, reclama, discute y exige a países llenos de problemas, divididos, debilitados.

Determinados sectores en los principales centros de poder mundial insisten en que el actual contexto ideopolítico internacional es indicativo de que el mundo marche hacia un proceso de homogeneización basado en las concepciones, patrones y sistemas de valores occidentales.

Las concepciones globalizadoras y homogeneizadoras se enfrentan con importantes obstáculos: la objetiva existencia de una gran variedad de estados nacionales y las correspondientes fronteras. De allí que los partidarios de estas concepciones han venido desarrollando argumentaciones encaminadas a la demostración de la obsolescencia y la inviabilidad de estos Estados, en algunos casos, y la conveniencia de formación de unidades políticas- económicas de mayores dimensiones.

Las políticas de ajuste estructural propugnadas por los pensadores neoliberales, hacen énfasis en la crítica del Estado. A este se le imputa haberse excedido en sus funciones al intervenir en la economía de forma amplia, ineficiente y errónea, establecen aspectos burocráticos y acciones, que en lugar de fomentar el crecimiento económico coadyuvaban al estancamiento de los sectores productivos y la instrumentación de políticas sociales paternalistas.

Se reclama que el Estado se repliegue y que su lugar lo ocupen los empresarios privados. Sin embargo estas mismas voces no dicen que el Estado debió asumir todas estas tareas para tratar de dinamizar las economías nacionales en condiciones muy adversas, o, en las que precisamente, estos empresarios privados no querían arriesgar su capital.

Además de las críticas a las políticas neoliberales de ajuste estructural han aparecido reconsideraciones acerca de los primeros ataques a los Estados y la necesidad de su redimensionamiento. Y en tal sentido se habla de reanalizar sus funciones a la luz de las nuevas condiciones nacionales e internacionales. Es decir se está produciendo una revitalización del papel del Estado, lo cual introduce un elemento contradictorio para los objetivos de la globalización.

En la concepciones sobre las relaciones políticos internacionales, la cuestión del Estado, es quizás de las que más se debata. Ello se debe a los impactos objetivos que la globalización y la crisis del estado de bienestar general han provocado en su esencia y funciones.

La presente etapa de desarrollo de las relaciones (políticas) internaciones se caracteriza por la aparición de nuevos agentes internacionales o el aumento de la

importancia relativa de las ya existente, los cuales han empezado a detentar parte del poder político del que otrora disfrutaban exclusivamente los Estados.

En un análisis de las relaciones políticas internacionales que hoy prevalecen en los países occidentales se advierte un movimiento hacia:

Primero: Se hace la apología de los procesos conducentes a la formación de los grandes bloques económicos, comerciales y de los esquemas de integración al estilo de la Unión Europea.

Segundo: Se difunden fundamentos que persiguen la demostración del carácter anacrónico de los Estados y de las fronteras nacionales.

Tercero: Se busca el debilitamiento del Estado por la vía de la descentralización de sus funciones, otorgando un mayor poder de decisión a los niveles subnacionales.

Se enfoca la globalización a partir del criterio de que algunos Estados Nacionales son inviables por su tamaño, su importancia económica y política sus condiciones de estabilidad y otras, el enfoque occidental postula la tesis de la concentración de la toma de decisiones acerca de los más importantes problemas mundiales en un reducido número de agentes internacionales los cuales diseñaran y controlarán las estrategias y políticas que supuestamente deben adoptarse en función de aclarar dichos problemas.

En tendencia de la política internacional, es posible apreciar dos momentos, el primero por su surgimiento cronológico estaría dado por la creación de la instancias supranacionales que se establecerían a partir de los esquemas de integración industrializadas, como el caso de la Unión Europea, o en los bloques económicos “comerciales” como el Tratado del Libre Comercio de América del Norte, comprende a países desarrollados y subdesarrollados. El segundo momento reside en las acciones que se adelantan para formar instancias supranacionales utilizando los organismos internacionales existentes. La creación de nuevos o la reestructuración de los existentes, funcionan alrededor de la idea de la formación de un gobierno mundial. En función de este objetivo este gobierno se ve como el mecanismo más eficaz y ágil para la adopción de las medidas necesarias para encarar los acuciantes problemas globales que enfrenta la humanidad.

La supranacionalidad en relación al proceso de globalización se basa en dos características principales:

➤ De una parte la supranacionalidad que implica una alta concentración del poder económico, comercial, financiero, científico, técnico y militar, en un reducido grupo de potencias centrales, como quizás nunca se logró en ninguna época de la humanidad.

- De otra parte dicha supranacionalidad lleva aparejado el surgimiento y el desarrollo de su contrario.
- La exclusión de un importante número de naciones de la toma de decisiones de los fundamentales problemas globales.

La Globalización que constituye una tendencia objetiva, del progreso mundial está imponiendo tanto al político como a los sectores académicos y al público en general la necesidad de pensar acerca de los mejores métodos y vías y para la regulación de las relaciones internacionales y para la toma de decisiones en el nuevo contexto mundial. Pero a partir de una versión asentada en la cooperación y la solidaridad entre las naciones que la componen con vista a dar unas adecuadas respuestas a los múltiples problemas que actualmente enfrenta la humanidad o que pudiera aparecer en el futuro.

Todos estos acontecimientos indican nuevos fenómenos y procesos que se observan en las relaciones internacionales se encuentran vinculadas a una nueva ética, distante de la naturaleza de las relaciones de cooperación y solidaridad, que en alguna medida caracterizó las relaciones internacionales en una parte posterior a la segunda guerra mundial esta nueva ética tiene que ver mucho con la extrapolación al campo de lo político, lo social y otros ordenes de las concepciones neoliberales que han exigido una difusión internacional sobre todo de la pasada década.

A pesar de las pretensiones globalizadoras de las principales potencias mundiales, algunas de ellas han determinado que el actual contexto internacional se caracteriza por un alto nivel de inestabilidad e incertidumbre opinión que ha sido planteada por diferentes especialistas.

Por una parte se encuentran los que postulan que el proceso de globalización marcha linealmente, sin problemas graves y que todas las tendencias apuntan a ampliar oportunidades y resultados beneficiosos para todas las naciones. La globalización al engrandecer los mecanismos supranacionales, las corporaciones transnacionales y los organismos internacionales está provocando un nivel todavía mayor entre gobernantes y gobernados.

De otra parte los que opinan que en la medida que el proceso avance, se produce un recrudecimiento de los problemas globales, contradicciones y vulnerabilidades.

Nos encontramos en un proceso de transición entre el viejo y el nuevo orden mundial y por tanto el desarrollo de múltiples tendencias a veces contradictorias, la formación de un mundo económico tripolar, la profundización de la brecha económica y científica – técnica entre los países ricos y pobres, el ascenso de las posturas nacionalistas, la elevación de la importancia de los factores étnicos, religiosos, y civilizados y otros hechos, han provocado el surgimiento de numerosos conflictos en las relaciones internacionales en los últimos años y de forma más o menos explícitos,

los seguidores de las primeras posiciones comentadas más arriba , han debido comenzar a prestar una significativa importancia a la problemática de la gobernabilidad.

**La coyuntura internacional de hoy se distingue por una notable elevación de la importancia del factor subjetivo (voluntad de los círculos políticos y otros), tanto en la calificación de situaciones (fenómenos, procesos, acontecimientos) como en la toma de decisiones.**

El mundo en general, y las naciones subdesarrolladas en particular, se enfrentan a un mundo muy peligroso asociado con los notables cambios que vienen produciéndose en las concepciones en materia de relaciones políticas internacionales, las cuales son partes de las acciones impulsadas por las principales potencias mundiales con vista a la estructuración de un nuevo orden mundial acorde con los fines de tipo de globalización aspirada por aquellos.

## **1.2 Papel del Sistema de Naciones Unidas en el contexto del nuevo Orden Mundial.**

La organización de las Naciones Unidas, que tiene la misión de unir a todos los Estados del mundo contemporáneo adictos a la paz, independiente del sistema socioeconómico al que pertenezcan, es la organización universal de la seguridad colectiva.

Los propósitos que mueven a la ONU son diversos, pero el principal de ellos estriba en mantener la paz y la seguridad internacional y adoptar medidas para alcanzar este fin.

La Carta de la ONU prescribe ante todo medio pacífico para el “mantenimiento de la paz internacional” significa en primer término el sentido de la Carta, la prevención del conflicto bélico, la inadmisibilidad del desencadenamiento de la guerra. El objetivo fundamental de la ONU es liberar de las guerras a la humanidad.

Así, la referencia a la paz y la seguridad de la humanidad en los Proyectos de Naciones Unidas no hacen mención del bien jurídico protegido, sino que se refiere al objeto genérico de la tutela del Derecho Penal Internacional que estará integrado por los bienes jurídicos concretos protegidos en cada uno de los tipos de los delitos internacionales. Por ello, son bienes jurídicos del orden internacional la propia existencia de los Estados, la existencia de determinados grupos humanos, la paz internacional, pero también lo son los bienes jurídicos individuales cuando son atacados de forma masiva o sistemática por el propio poder político o cuando simplemente no pueden ser protegidos por el orden estatal.

Vale reflexionar que sobre estos temas ha sido importante el papel desempeñado por los Congresos de las Naciones Unidas sobre Prevención del Delito y Tratamiento al

Delincuente, en la concepción, planificación, estudios y materialización en resoluciones, convenciones de alcance universal, del pensamiento penológico, dogmático y criminólogo en el pasado siglo, en el Quinto Congreso efectuado en Ginebra en 1975 se analizó el vínculo entre la Delincuencia y la violación de los Derechos Humanos de una parte y por otras algunas formas de delincuencia transnacional organizadas.

Posteriormente en el Sexto Congreso celebrado en Caracas, en el año 1980, se recomendó a los Estados la derogación de las normas relativas a faltas menores que no tenían efectos dañinos para la sociedad.

En 1985, como resultado del Séptimo Congreso celebrado en Milán, se aprobó el Plan de Acción de Milán, en el que se pide a los Estados enfrentar de manera colectiva las causas económicas y sociales de la delincuencia, así como se establecen los principios rectores en materia de Prevención del Delito y Justicia Penal en el contexto del nuevo orden económico internacional, aún con la existencia de los dos bloques políticos y un pujante movimiento de países no alineados <sup>1</sup>

A la Resolución 49/159 de 23 de Diciembre de 1994, la Declaración Política y el Plan de Acción Mundial de Nápoles contra la Delincuencia Transnacional Organizada, aprobadas por la Conferencia Ministerial Mundial sobre el tema, celebrada en Noviembre de ese año, se le dio seguimiento regional entre los años 1995 y 1998, adoptándose en Buenos Aires la Declaración sobre la Prevención y el Control de la Delincuencia Transnacional Organizada, que tuvo también eco en Dakar y Manila.

Las acciones anteriores inspiraron la preparación de una amplia Convención Internacional por un grupo intergubernamental de expertos, en Febrero de 1998 en Varsovia, como resultado de la Resolución 52/85 del 12 de Diciembre de 1997 a la Asamblea General. Esta instancia adopta la Resolución 53/111 el 9 de diciembre de 1998, como respuesta a la reacción positiva que al menos recibía de; los países desarrollados esta tarea, por la gran preocupación con relación a los sobornos en las transacciones comerciales, estableciendo la elaboración de una Convención Internacional contra la Delincuencia Organizada Transnacional y la posibilidad de elaborar instrumentos internacionales referidos a la trata de mujeres y niños, la lucha contra la fabricación y el tráfico ilícito de armas de fuego y el tráfico y el transporte ilícitos de migrantes.

Es así que después de varias reuniones en el décimo periodo de sesiones celebrado entre el 17 y 28 de Julio del 2000 en Palermo, se aprobó el texto del proyecto de Convención de las Naciones Unidas contra la Delincuencia Transnacional con conceptos novedosos en cuanto a técnicas de enfrentamiento y proceder, como lo es el concepto de “Grupo Delictivo Organizado” y la que se aplicará a la prevención,

---

<sup>1</sup> Informes preparados por la Secretaria de los Eventos, Publicación de las Naciones Unidas, Capítulo No.1. Secciones A y B.

investigación y enjuiciamiento de los delitos en los que participe un grupo delictivo organizado, se trate de blanqueo del producto del delito, corrupción, obstrucción de la justicia y cuando los delitos graves sean de carácter nacional y entrañen la participación de un grupo de esta naturaleza.

Los Estados que participaron en las negociaciones, se pronunciaron por impedir que las personas involucradas en las actividades de delincuencia organizada transnacional, se refugiaran en sus territorios independientemente del lugar en que hubieran sido cometidos y la cooperación a nivel internacional.

El proyecto de Resolución sobre la convención se hizo eco de la Declaración de Viena sobre la delincuencia y la justicia frente a los retos del siglo XXI, aprobada por el Décimo Congreso de las Naciones Unidas sobre Prevención del Delito y Tratamiento del Delincuente, al enfocar el fortalecimiento de la cooperación para prevenir y combatir estas actividades en los planos nacional, regional o internacional y señaló además la necesidad de tomar en cuenta los factores sociales y económicos que pueden hacer a las personas más vulnerables y propensas a incurrir en conductas delictivas de esta naturaleza, con una amplia lista de delitos susceptibles de ser sancionados en virtud de la Convención, como muestra de la preocupación de los Estados y a tono con el mundo tan intenso en vínculos e interdependencias.

La cooperación prevista en la Convención resulta amplia, obteniéndose el respeto y obediencia a los ordenamientos jurídicos internos con independencia de las extensiones que hace de la jurisdicción de los Estados y subraya la intensificación de la cooperación con los países en desarrollo.

Aun cuando se declare este respeto a la jurisdicción nacional para la cooperación, la realidad en nuestro contexto latinoamericano es otra, la presencia militar extranjera como apoyo para combatir el cultivo y tráfico de drogas en la región, es tema de gran preocupación.

Existe un consenso bastante general de que la proporción y respeto a los Derechos Humanos tiene un carácter obligatorio lo que así se ha desarrollado en el Derecho Internacional, siendo necesario en este análisis discurrir por las dos estructuras:

- ◆ Estructura socio- histórica como indicador de que el actual orden internacional desborda la dimensión interestatal y se orienta a la salvaguarda de intereses fundamentales para la comunidad internacional en su conjunto, aunque con criterios selectivos y en dependencia de los intereses políticos en juego.

- ◆ Estructura jurídico – formal, como indicador de que el derecho internacional público ha dejado de ser un ordenamiento adjetivo, pasando a ser progresivamente, un derecho sustantivo encaminado a asegurar la protección de intereses fundamentales

para la comunidad internacional toda, en relación con los Estados, el medio humano, el desarrollo sostenible y la persona humana.

Existe un paralelismo que guarda la noción de norma “ius cogens” con el concepto de crimen internacional al constituir la primera “una norma aceptada y reconocida por la comunidad internacional de estados en su conjunto, como normas que no admite acuerdo en contrario”, según el artículo cincuenta y tres de la Convención de Viena y el segundo “una violación por un estado de una obligación internacional esencial para la salvaguardia de intereses fundamentales de la comunidad internacional que su violación esta reconocida como crimen por esa comunidad en su conjunto”, según artículo diecinueve inciso dos del Proyecto de Artículos sobre la responsabilidad internacional de los estados. Tanto es así que algunos autores como Dupuy se sienten tentados a afirmar “que el crimen no es otra cosa que la violación, excluido el campo contractual, de una norma “ius cogens” y otros como Brownlie lo afirman sin titubeos. Evidentemente las nociones de ius cogens y del crimen internacional presentan importantes puntos de conexión y se mezclan en parte. En este sentido, un sector doctrinal considera que ambos provienen del mismo principio y contribuyen a la jerarquización de las normas jurídicas internacionales y a la constitución de un orden público internacional, formado por un mínimo de reglas generales que garantice la primacía de los intereses fundamentales de la comunidad internacional sobre las de los estados que la componen.

Por otra parte, es conveniente esclarecer que tanto el artículo cincuenta y tres de la Convención de Viena como el artículo diecinueve inciso dos del Proyecto de Artículos, confieren competencia determinantes a la comunidad, al ser ésta la que en su conjunto acepte y reconozca las normas imperativas del derecho internacional general y la que determine cuales son las obligaciones internacionales esenciales para la salvaguardia de sus intereses. Sin embargo, aun admitiendo el paralelismo existente entre el crimen básico establecido para la determinación de los hechos internacionalmente ilícitos que han de incluirse en la categoría de crímenes internacionales y el criterio establecido para la determinación de las normas de derecho internacional que han de incluirse en las normas imperativas, no debe hacerse una asimilación total entre ambos conceptos a pesar de la tentación a simplificar, dado que la categoría de obligaciones internacionales cuya violación constituye un crimen internacional es más restringida que las referidas a las normas de ius cogens.

La comisión de derecho internacional consideró que la aparición de tales normas constituía unas de las pruebas de la existencia de los crímenes internacionales y que la evolución seguida en la conciencia jurídica de los Estados respecto a la inadmisibilidad de derogar normas ius cogens debía ser acompañada de una evolución paralela en la esfera de la responsabilidad internacional de los Estados.

Podemos afirmar que el reconocimiento de la existencia de normas imperativas en el Derecho Internacional ha tenido una especial importancia para llegar a establecer una



diferenciación entre los tipos de hechos internacionalmente ilícitos en el artículo diecinueve inciso dos del Proyecto de Artículos sobre la responsabilidad internacional de los estados, circunstancia en la que han confluído tres hechos diferentes:

1. La atención cada vez mayor que se presta al contenido de las normas internacionales en la elaboración de las diferentes esferas normativas.
2. El amplio campo que abarcan las normas imperativas del derecho internacional coincide, en cierta medida con el ámbito de las obligaciones internacionales cuya violación constituye un crimen internacional.
3. Las normas ius cogens, al igual que los crímenes internacionales interesan a la comunidad internacional y no solamente a las partes afectadas.

Sin embargo ello no significa que todos los crímenes internacionales, en el sentido que se les da en el artículo diecinueve del Proyecto corresponden con carácter absoluto al concepto de ius cogens. Aunque quepa admitir en líneas generales que las obligaciones internacionales cuya violación constituya un crimen internacional serán normalmente obligaciones dimanantes de una obligación imperativa de derecho internacional constituye un crimen internacional y que únicamente la violación que tenga ese origen puede constituir tal crimen<sup>2</sup>, y ello por dos tipos de razones:

- a) En primer lugar porque la categoría de normas de ius cogens es más amplia que la de crímenes internacionales.
- b) En segundo lugar porque el proceso mediante el cual la comunidad internacional en su conjunto reconoce una norma de derecho internacional como norma ius cogens es independiente del proceso por el cual reconoce ciertos hechos internacionalmente ilícitos como crímenes internacionales.

El elemento común que subyace en los tres conceptos radica en la referencia a intereses que afectan a la comunidad internacional en su conjunto, coincidiendo por tanto en lo esencial.

Los juicios que se llevan a cabo después de haber esclarecido las diferencias entre los delitos internacionales y las normas ius cogens, no dejan de ser políticos, cuando un órgano político como el Consejo de Seguridad de la ONU, es quien dispone y ejecuta las medidas para su preservación y decide la cerrada cifra de cinco Estados, si existiera amenaza, predominando en ese contexto los intereses de los grandes centros de poder y de defensores del Neoliberalismo.

La protección de los derechos humanos, por ejemplo que antes se regulaba casi exclusivamente por normas internas, se rige hoy por normas de derecho internacional, tales como la Declaración Universal de los Derechos Humanos, los Pactos

<sup>2</sup> A.C.D.I., 1976, vol.II (segunda parte), doc.cit.pág118,párr.62

Internacionales de las Naciones Unidas, o el Convenio Europeo de Derechos Humanos, la eficacia de estas normas internacionales, que han venido a añadirse a las normas internas en la materia, depende obviamente, al menos en parte, de la aplicación y valor jurídico de las mismas en los ordenamientos internos de los estados.

Un viejo debate doctrinal ha enfrentado en este problema dos concepciones contrapuesta: la doctrina dualista y la doctrina monista. Para la primera Derecho Interno y Derecho Internacional son dos sistemas jurídicos separados entre sí tanto por sus fuentes como por las materias reguladas. Para estas normas jurídicas internacionales son irrelevantes en derecho interno y precisan de un acto especial de recepción para que puedan ser aplicadas en los ordenamientos internos de los estados.

La doctrina monista por el contrario, sostiene la unidad esencial del ordenamiento jurídico y el principio según el cual la validez y fuerza obligatoria de todas las normas jurídicas derivan de normas jerárquicamente superiores. El fundamento de la vigencia de las normas jurídicas, en consecuencia es un proceso de delegación que se remonta hasta la norma fundamental suprema, que no deriva ninguna otra norma. La validez de una norma jurídica depende, por consiguiente de otra norma jurídica, de la que procede: la norma que fundamenta todo el derecho se inserta en el Derecho Internacional, que delega en favor de los estados competencia legislativa. El derecho internacional prevalece por tanto sobre el derecho interno y las normas jurídicas internacionales no precisan de un acto especial de recepción para ser aplicadas en los ordenamientos jurídicos internos de los Estados.

El debate doctrinal entre ambas concepciones hoy ha perdido la intensidad que tuvo en otros tiempos y prevalecen en la actualidad concepciones menos radicales y más moderadas: los dualistas reconocen que el Estado que no contempla en su orden interno normas internacionales que le vinculen incurre en responsabilidad internacional, con lo que admiten una cierta relación entre derecho interno y una cierta primacía del derecho internacional; los monistas por su parte, admiten que la potestad legislativa de los estados no depende de una delegación de competencia por parte del derecho internacional, si bien mantienen que en caso de conflicto entre ambas la norma internacional prevalece sobre la interna.

Este apaciguamiento explica, por otra parte, la prevalencia actual de concepciones que sostienen como solución del problema teórico de las relaciones entre el derecho internacional y el derecho interno la *coordinación* entre ambos sistemas jurídicos, cuyas relaciones no son solo de conflicto sino también de cooperación; el derecho internacional no es irrelevante en el derecho interno de los estados, pero este no deriva su validez y fuerza obligatoria de una delegación de competencia del derecho internacional.

En otras palabras, una norma interna contraria al derecho internacional es válida y obligatoria en el plano interno, aunque haga incurrir en responsabilidad internacional

al Estado en cuestión por incumplimiento de una norma internacional que le vincule y obligue.

El problema, por otra parte, no es meramente teórico sino de hondas consecuencias prácticas, y de ahí que sea preciso examinarlo desde una doble vertiente positiva; en primer lugar; la posición del derecho internacional, esto es la respuesta del derecho internacional a la cuestión de las relaciones entre este y el derecho interno; en segundo lugar, la posición de los ordenamientos jurídicos estatales respecto de dicho problema.

La jurisprudencia internacional ha sostenido constantemente la supremacía del derecho internacional, y así, por ejemplo ha estimado que los estados están obligados a adoptar cuantas medidas legislativas internas les vengan impuestas por un tratado del que sea parte.

Se ha proclamado que un estado no puede invocar disposiciones de su derecho interno para sustraerse al cumplimiento de obligaciones internacionales que le vinculen, ya que es un principio generalmente reconocido en las relaciones entre los estados partes de un tratado.

Desde el punto de vista del derecho internacional, las normas internacionales prevalecen sobre las internas en caso de conflicto entre ambas. De ahí que el artículo veinte siete de la Convención de Viena sobre el derecho de los Tratados disponga, que salvo los casos de manifiesta violación de una disposición de derecho interno concierne la competencia para celebrar tratados (a los que se refiere el artículo cuarenta y seis de la Convención de Viena como posible causa de nulidad del tratado en cuestión), refiriendo que un estado parte.

*“no podía invocar las disposiciones de su derecho interno como justificación del incumplimiento de un tratado”.*

Esto no significa, sin embargo que las normas internas contrarias al derecho internacional y las decisiones judiciales o los actos administrativos que en ellas se hacen, sean jurídicamente nulas: en el plano interno son plenamente eficaces y aplicables por los tribunales y autoridades internas, aunque engendren la responsabilidad internacional del Estado en cuestión. La licitud o ilicitud de un comportamiento del estado, en efecto, como dispone el artículo cuatro del Proyecto de Artículos sobre la responsabilidad internacional de los estados, adoptado por la Comisión de Derechos Humanos de las Naciones Unidas, depende de la calificación que de dicho comportamiento haga el derecho internacional, sin que tal calificación pueda influir el que el comportamiento esté considerado como lícito por el derecho interno del estado que se trate.

La nulidad automática no es pues la sanción para las normas internas contrarias al derecho internacional por lo contrario, son válidas en el plano interno y el Estado,

responsable internacionalmente, no puede ser jurídicamente obligado a modificarlas, ya que ello depende de una decisión soberana, sino a conceder una satisfacción o indemnización por haber incurrido en responsabilidad internacional.

Si estos son los rasgos fundamentales de la posición del derecho internacional ¿Qué responsabilidad dan los ordenamientos jurídicos estatales al problema de las relaciones entre el derecho internacional y derecho interno?

Las Constituciones Estatales regulan de modo muy diverso la aplicación del derecho internacional por los órganos internos de los estados y suelen distinguir entre normas consuetudinarias del derecho internacional general y normas convencionales. Algunas Constituciones se ocupan, además, de la aplicación en derecho interno de actos de contenido normativo adoptados por una Organización Internacional, con competencias para ello en función de su tratado fundacional.

El efecto universal de las normas penales en materia de Derecho Internacional, está presente en varios de los artículos comunes a los cuatro Convenios de Ginebra de 1949; en la Convención sobre Alta Mar de 1958, Convención para la Represión de la Trata de Personas y de la Explotación de la Prostitución Ajena, las Convenciones relacionadas con el Tráfico de Sustancias Tóxicas y Estupefacientes, los Convenios de Tokio, La Haya y Montreal referidas a la Represión del Apoderamiento de Aeronaves y de Actos Ilícitos contra la Seguridad de la Aviación Civil, Convención Internacional para la Represión de la Falsificación de Monedas; Convención para la Prevención y la Sanción del Delito de Genocidio, Convención sobre la Represión y el Castigo del Crimen de Apartheid, Convención contra la Tortura y otros Tratos o Penas Cruelles, Inhumanas o Degradantes, entre otras normativas.

La Convención para la Prevención y la Sanción del Delito de Genocidio y la Convención Internacional sobre la Represión y el Castigo del Crimen de Apartheid, previeron la posibilidad de instaurar un Tribunal Penal Internacional para el juzgamiento de sus comisores. Cumplimenta esta tendencia la Represión de los Crímenes de Guerra, de los Crímenes de Lesa Humanidad y del Genocidio, así como la adopción del Estatuto para una Corte Penal Internacional, con sus reglas de procedimiento y los llamados elementos del crimen, así como el Acuerdo de Cooperación entre la Corte y la ONU.

En su Resolución 51/207 de 17 de diciembre de 1996 la Asamblea General decidió celebrar en 1998 una Conferencia Diplomática de Plenipotenciarios para dar forma definitiva una Convención sobre el establecimiento de una Corte Penal Internacional. La Conferencia tuvo lugar en Roma del 15 de Junio al 17 de Julio de 1998. En la Conferencia se estudió el texto elaborado por el Comité Preparatorio, que había sido encargado por la Asamblea General de seguir los trabajos realizados en un primer momento por la Comisión de Derecho Internacional y posteriormente por el Comité

Especial. En la conferencia participaron las delegaciones de 160 Estados y en calidad de observadores, representantes de organizaciones intergubernamentales y de otras entidades, así como representantes de 133 organizaciones no gubernamentales.

Una Comisión Preparatoria comenzó a trabajar a principios de 1999 para preparar propuestas de medidas prácticas para la entrada en vigor del Estatuto, una vez fuera ratificado por 60 Estados y para el establecimiento de la Corte. Se le encargó asuntos tales como los elementos de los crímenes, las reglas de procedimientos y evidencia y el Reglamento de la Corte. Estos asuntos tienen gran importancia para la forma en que el Estatuto será realmente aplicado y ejecutado. La Comisión se encargará asimismo de hacer los arreglos para la instalación física de la Corte.

La participación en la Comisión Preparatoria está abierta a todos los Estados, incluso los que no han firmado todavía el Estatuto. Se le pide al Secretario General que proporcione a la Comisión los recursos que pueda requerir de acuerdo con la aprobación de la Asamblea General.

Hasta la fecha, solo una vez se ha intentado la fijación de sanciones específicas para delitos internacionalmente definidos: en 1971 en el Convenio de Montreal sobre Sabotaje Aéreo.

En todos los demás casos no se han previsto sanciones por la violación del Derecho Penal Internacional, ni para los crímenes contra la paz, las infracciones de las reglamentaciones y los conflictos armados (normas consuetudinarias, infracciones de los cuatro Convenios de Ginebra y demás convenios que prohíben el uso de ciertas armas) o los crímenes comunes contra la humanidad.

La creación de un Sistema Judicial internacional parece factible en un futuro próximo, pero estará condicionado a la voluntad de los Estados para la creación del mismo, dependiendo en gran medida, de la voluntad política de las grandes potencias del planeta.

La creación de la Corte Internacional Penal constituye un avance del Desarrollo del Derecho Internacional y expresa en última instancia la voluntad de los Estados que conforman la comunidad internacional de consolidar en normas *ius cogens* el ordenamiento Penal Internacional tanto sustantivo como adjetivo, premisas del mundo de hoy por mantener el orden, la paz y la cooperación entre las naciones.

El efecto que sobre la criminalidad internacional ha tenido la Globalización, como proceso expansivo del capital transnacional crea independencias entre los Estados, que lo hace más vulnerables a las violaciones punibles graves, de allí la necesidad de crear un sistema internacional para juzgar los crímenes más lesivos para la humanidad.

Los organismos de las Naciones Unidas en general han desempeñado un papel positivo, pero desde el momento en que la Organización de las Naciones Unidas

empieza a convertirse y en especial el Consejo de Seguridad, es un instrumento del hegemonismo de Estados Unidos, entonces tiene, lógicamente, que desatarse una situación preocupante para el mundo.

En la actualidad el mundo enfrenta como primer y esencial contradicción la existente entre los países del Tercer Mundo y el poderoso imperialismo, a ello se acoge la del terreno económico y también el político, persistiendo otra entre el hegemonismo de Estados Unidos y el Tercer Mundo, la cual se ha hecho extensiva a muchos países que no pertenecen al ya mencionado mundo de la pobreza.

### **1,3 Tendencias actuales del Orden Penal Internacional e influencia en el Derecho Internacional Público**

En el nuevo Orden Internacional el Derecho Penal Internacional adjetivo, es el producto de Convenios Multilaterales por medio de los cuales se han impuesto ciertos deberes y normas de cooperación internacional a los Estados signatarios. Junto a ello, el Derecho Penal Internacional sustantivo y adjetivo, se ha desarrollado también a través de tratados bilaterales y el derecho penal interno de los Estados, que de este modo, han prestado un apoyo para su aceptación por la comunidad mundial.

El camino seguido por el Derecho Penal Internacional ha sido definir, en primer lugar a través de convenios multilaterales y delegar seguidamente, la aplicación del convenio y la imposición de las sanciones previstas para el delito en el Derecho Penal interno de los Estados que acepten las normas en cuestión.

Hasta el presente el Derecho Penal Internacional se ha desarrollado a través de meros tratados que definían delitos y establecían el deber de los Estados de perseguirlos conforme su legislación interna. Este sistema de control que no descansa en una estructura de ejecución supranacional puede calificarse como de “aplicación indirecta”.

Las dificultades más importantes que presentan son:

- Solo obliga a los Estados a actuar en conformidad con las obligaciones asumidas en los tratados.
- No se crea ninguna autoridad superior a los Estados que aseguren el cumplimiento de tales obligaciones.
- Tampoco se establecen mecanismos para la resolución de los conflictos que surjan entre los Estados.
- Ni se articulan garantías para los individuos objeto de las relaciones de cooperación entre Estados en este campo.
- No existe una estructura global unitaria.

- No se dispone de reglas generales o de modelos para la redacción de las disposiciones tipificadoras específicas.
- No se prevén modelos uniformes o reglas generales aplicables a las previsiones específicas de las diversas infracciones.
- No existe una política criminal definida.
- No existe ningún sistema de aseguramiento de la aplicación efectiva de las normas de los tratados por parte de los encargados de la ejecución.
- La aplicación y sanción se encuentra sujeta a las consideraciones de política interna.

En fin reúne todas las dificultades e insuficiencias inherentes al Derecho Penal Internacional.

Entre los aspectos del derecho internacional sobre los que tempranamente ha comenzado un debate acerca de su vigencia o no en las actuales condiciones de un mundo de proceso de globalización se encuentran los principios de soberanía, la no intervención y la autodeterminación.

La actual situación revitaliza la noción de soberanía porque el mundo se caracteriza por la presencia de un gran número de organismos internacionales; la existencia de un derecho internacional, el carácter trasnacional adaptado por la información, la protección mundial del medio ambiente; y la naturaleza adaptada por las relaciones económicas y nacionales, las verdaderas razones de los avances que se aprecian en el cuestionamiento del principio de no ingerencia debe buscarse en el particular contexto económico y político internacional del último decenio.

Este contexto se ha caracterizado por el estallido de numerosos conflictos bélicos tanto en regiones desarrolladas (Europa) como la subdesarrollada (África).

La gravedad, complejidad y duración de algunos de estos conflictos ha servido de base para que determinadas fuerzas postularan la necesidad de intervenir en estos conflictos con vistas a ayudar a las poblaciones civiles, por ello debe cobrarse conciencia de esto, están avanzando las condiciones propicias para el establecimiento de un derecho de intervención o ingerencia.

La secuela de este proceso es la concentración del poder y la toma de decisiones en un número reducido de actores internacionales, particularmente los grandes centros lo cual afecta la democracia tanto a nivel de cada Estado como a nivel Mundial.

Actualmente ante el colapso de bloques de países de Europa Oriental y de la antigua URSS las principales potencias mundiales parten del criterio de que ha puesto en movimiento fuerzas centrípetas que tienden a hacer girar a las naciones subdesarrolladas en torno a los tres centros de poder mundial Estados Unidos, Europa y Japón.

De allí que hayan podido echarse a andar nuevos instrumentos de ingerencias que más que provocar vuelcos políticos de lo que se trata es de propiciar la adecuación de estas naciones a los fines del proceso de globalización.

El nuevo ingerencismo adopta la forma de condicionamiento: exigencias que se imponen a los Estados (países subdesarrollados) son parte de las naciones industrializadas y son los órganos más internacionales.

En las actuales relaciones políticas internacionales se observa otra tendencia consistente en la intención de las principales potencias mundiales directamente o a través de los organismos internacionales, de instrumentar mecanismos para el seguimiento de la situación política, económica, social o en otros aspectos de los países subdesarrollados.

En medio de este panorama, el derecho no puede presentarse al margen de los fenómenos derivados de la globalización neoliberal que hoy existe en el mundo, ni tampoco olvidar a la mayor interrelación que se manifiesta entre los ordenes comerciales, financieros, cultural, militar, entre los distintos países que conforman el mundo, vinculándose de alguna forma el Derecho Penal a los conflictos armados internacionales, interno de los países y las violaciones de los derechos humanos.

Se trata del desarrollo como ciencia del Derecho Penal, a partir del incremento de la integración entre los sistemas jurídicos que coexisten en este siglo, con los retos que en Dogmática Penal se persiguen y no solamente de su aplicación como respuesta a determinados fenómenos en momentos que salen, del control del hombre.

La entrada del nuevo milenio, nos ofrece paradójicamente distintas tendencias respecto al papel del derecho penal como reacción del Estado. Por una parte el llamado Derecho Penal Mínimo, con exponentes como Ferrajoli, Jescheck y Muñoz Conde, que han caracterizado un período dirigido a restringir el Derecho Penal que permite reducir los efectos de su control y de entrada en la vida de las personas, lo que limita el poder punitivo que posibilita el auge y la tendencia a la adopción de medidas sustitutivas de la privación de libertad, han impulsado campañas muy fuertes para lograr la abolición de la Pena de Muerte, sobre la base de programas y estrategias de prevención del delito y resocialización, dando enfoques diferentes al tratamiento a niños y jóvenes y proponen nuevos modelos para resolver los conflictos como son la mediación, que inserta la justicia restaurativa, o lo que es lo mismo la reparación y la preocupación hacia las víctimas dado por el estrés posterior o trauma, lo que se



interpreta en los documentos de los Congresos de Naciones Unidas sobre la Prevención del Delito y Tratamiento al Delincuente.

Este antecedente ubica al derecho penal limitado por su carácter de última ratio, es decir en última opción, además fragmentario y a su vez atendiendo a los principios de proporcionalidad de las penas, así también caracterizado por exclusivo protector de bienes jurídicos de humanidad, dignidad, y de culpabilidad.

Por tanto para los últimos tiempos que corren puede afirmarse que el garantismo va perdiendo espacio frente a las funciones del Derecho Penal.

Así entonces los principios valorativos, las garantías y los principios limitadores que desde tiempos pasados han ido sedimentando el pensamiento jurídico penal, hoy suponen un obstáculo para el logro de fines políticos por acecho del Derecho Penal.

En el contexto perverso por así llamarlo que entraña el proceso de globalización no puede pretenderse que el Derecho Penal se erija como motor del cambio social, como factor que cohesione nuevas conciencias colectivas en la base a la necesidad de tutela de intereses pragmáticos de este ente social que es el derecho penal, ya que ocasionaría postergar otros instrumentos políticos y jurídicos a buen seguro, más costosos desde el punto de vista político y económicamente hablando que el recurso a emplear del Derecho Penal, pero también más eficaces para la consecución de la función promocional de valores sociales.

Así el primado de la ley penal se acaba, por cultivar una concepción de la sociedad “exenta de conflictos”, quedando relativizada y en un segundo lugar la idea del Derecho Penal como “última ratio”, volviendo a su vez al paradigma retribucionista, donde la pena se convierte en la única y “prima ratio”.

La tendencia minimalista aunque con diferentes contextos geográficos, se desarrolla en momentos de desregulación de la economía, a partir de la privatización masiva que caracteriza a los modelos neoliberales, con sus lógicas consecuencias de fuerte concentración y circulación de capitales y una significativa dirección a la especulación financiera, que es igual que el divorcio de la economía real y la virtual, transformaciones de los estados nacionales, reducción del presupuesto destinado a los servicios penitenciarios y la privatización de algunas funciones policiales y comerciales, impagable y galopante deuda externa con evidente solidez usurera, fuertes reacciones contra los movimientos sociales e indígenas que critican las políticas que proponen el Fondo Monetario Internacional y el Banco Mundial y contra los nacientes movimientos ecologistas que defienden a un medio sano, sobre la política de desarrollo sostenible.

En la sociología jurídica hoy se habla de una quiebra de la racionalidad, que es el resultado de la incapacidad del Estado para mediar entre los diferentes intereses del

gran capital privado y la imposición de distintos espacios legales, de acuerdo a los contextos de producción jurídica (doméstica o intrafamiliar, de ciudadanía y mundial) y por otra parte se discute el papel de los movimientos sociales que pretende giros reformistas en la política penitenciaria resocializadora y de justicia penal.<sup>3</sup>

Las consecuencias políticas y sociales de la globalización se traduce en menos personas con más riquezas producidas con la explotación de más personas con menos riquezas, para unos cuantos poderosos el planeta se abrió de par en par, para millones de personas el mundo no tiene lugar y vagan errantes de uno a otro lado, el crimen organizado, forma la columna vertebral de los sistemas judiciales y de los gobiernos (los ilegales hacen las leyes y guardan el orden público) y la “integración” mundial multiplica las fronteras.

Es así que la agudización de los problemas globales, como consecuencia de la proliferación de las contradicciones que generan la globalización neoliberal, trascienden de manera importante al Derecho Penal y entre ellos ocupan un espacio fundamental los flagelos como el narcotráfico, el terrorismo, la xenofobia, acompañado del fenómeno de las migraciones y los problemas ecológicos, lo que ha generado amplios debates en el mundo e incluso propuestas normativas.

El derecho moderno responde esencialmente a una estrategia oportunista y que es absolutamente contingente, convencional y mutable y los propios Derechos Fundamentales son una mera reglamentación de fronteras entre esferas de poder que constantemente pueden ser traspasadas por los poderes económicos. Así el derecho se ha convertido en un subsistema del sistema social y económico.<sup>4</sup>

En el marco mismo de la política va dejando de ser el Estado Nacional como dice Ramonet y su refuerzo mediante una indisimulada coerción directa, ejército y policías nacionales, se abre paso el orden político internacional que opta, preferentemente, por la coerción indirecta de, por ejemplo, el estrangulamiento económico o el lavado mediático de cerebro. De aquí la tan predicada como necesaria conversión del orden jurídico, desde el estatal y centralizado al difícil estadio que conviene la **Universalización del derecho**, con la pluralidad del mundo de la ley.<sup>5</sup>

Es así que en la actualidad se entrelazan, diversos principios que informan a la Ley Penal y a la jurisdicción penal el de competencia universal, por el cual regirá la competencia de los Tribunales de un Estado para juzgar en su territorio aquellos hechos de especial gravedad, cometidos por una persona en el lugar que fuere independientemente de su nacionalidad o la de sus víctimas, es decir persecución penal por cualquier Estado y competencia de la ley penal juez de detención.

<sup>3</sup> Bergalli, Roberto. “Movimientos sociales; pluralismo jurídico y alternativas al sistema de justicia criminal”. Revista de Derecho Penal y Criminología No.4 de 1994, Pág. 24.

<sup>4</sup> y <sup>5</sup> Dr. Baró, Silvio Herrera. Concepciones Occidentales recientes acerca de las tendencias en las relaciones políticas internacionales. Algunas consideraciones. Centros de estudios europeos.

Por otra parte el de protección o competencia real, no asentada estrictamente en la territorialidad sino en intereses superiores vulnerados del Estado por extranjeros, con hechos desde y ocurridos en el extranjero. El de territorialidad, según el cual el Estado tiene jurisdicción sobre todos los delitos cometidos en su territorio, sean los autores nacionales o no; y el más polémico y virtualmente ajeno al Derecho Penal, el de competencia personal pasiva, pues la activa o nacional sigue a la persona como la sombra al cuerpo, aunque esté fuera de su territorio nacional, la pasiva es lo contrario, la ley nacional sigue a sus nacionales víctimas, siendo sumamente peligrosa su traspolación al ámbito punitivo, pues excede los marcos de la extraterritorialidad de leyes eminentemente territoriales <sup>6</sup>

Actualmente podemos afirmar que el derecho internacional es universal porque también lo es la sociedad internacional. Pero se trata de una cualidad relativamente reciente. Y eso, no sólo porque el mundo habitado no ha sido siempre el mundo conocido; sino también por la resistencia histórica a reconocer como miembros de una misma sociedad y por ello, iguales en derechos y obligaciones, a aquellos grupos humanos que, aun asentados de manera estable en un territorio y gobernados por sí mismo no procedían del mismo tronco civilizatorio o no habían sido asimilados por él.

La sociedad internacional de nuestro tiempo es el resultado de la expansión y, finalmente, la universalización de esa sociedad, de sus valores, instituciones, reglas y prácticas.

La universalidad de la sociedad y del derecho internacional no ha sido impugnada seriamente en los últimos cincuenta años a pesar de la fuerte influencia que ha podido ejercer sobre su contenido, la aparición primero del estado revolucionario en el solar de la Rusia de los zares y, más adelante, de los nuevos estados, fruto de la descolonización, los llamados conflictos Este - Oeste y Norte - Sur han animado las políticas sobre el derecho internacional, pero no han supuesto una quiebra de su unidad y universalidad esencial.

Las normas del derecho penal contemporáneo eran, en definitiva, la expresión de las voluntades concordantes de estados pertenecientes a sistemas sociales opuestos, reflejan su lucha y colaboración, y pretendían regular las relaciones internacionales en interés de la coexistencia pacífica, aunque naturalmente era la URSS, a la cabeza del socialismo, la que marcaba un ritmo que los imperialistas no tenían más remedio que seguir. El planteamiento acentuadamente dogmático y eficaz para poner a buen recaudo los intereses soviéticos, pero el designio de salvar la coexistencia por encima de todo creyendo que el tiempo jugaba a su favor (lo que no resultó finalmente cierto), permitió la supervivencia del derecho internacional.

En cuanto a los nuevos estados, no puede decirse que manifestaran una hostilidad sistemática y global al derecho internacional preexistente, en cuya formación no

---

<sup>6</sup> Cala Sague, José Julián ¿Nuevo Orden Penal Internacional? Año 2001, Pág. 17.

habían participado. En medio de la atmósfera caliente de la descolonización A. Freeman (1964) afirmaba que era una indigna compulsión admitir como miembros de la sociedad internacional a entidades recién independientes cuya primera contribución consistía en reemplazar normas que servían el interés común de la sociedad por otras que permitían liberarse de inhibiciones por una conducta irresponsable. Naturalmente este confundía los intereses de la humanidad con los de los países europeos que habían colonizado las entidades ahora independientes. A decir verdad los nuevos estados aceptaban con independencia de su origen, la generalidad de las normas internacionales.

El universalismo de la sociedad internacional y de su derecho es irreversible. En la medida que las Naciones Unidas han catalizado ese proceso, sus 185 miembros actuales, en 1945 sus fundadores fueron 51 ilustran el aserto.

La transformación del planeta en aldea global y la interdependencia de sus componentes hacen inviables las sociedades estanca, relacionadas sólo episódicamente, y altamente peligrosas las concepciones que niegan al adversario un estatuto de derecho y obligaciones dimanante de la condición soberana y de la igualdad formal.

En una sociedad que cambia y se transforma sería ilusorio concebir el derecho internacional como un orden pacífico y compacto. Siempre había quienes quieran romper y lo quieran radicalmente, dada la frustración de sus intereses y aspiraciones. No se impugna la idea del derecho ni la condición de parte, por el contrario, se reclama, se lucha, alrededor y por la sustancia de las normas. No podemos analizar la realidad jurídica solo desde las normas heredadas, sin entrar en el incierto e inestable proceso de transformación, ni debemos aislar las violaciones del derecho internacional del contexto histórico en que se producen.

Hoy podemos hablar del Estado Terrorista, que emplea el terrorismo como arma de su política exterior o del narco estado, corrompido y entregado a los carteles de producción y tráfico de drogas. Pero justamente porque esos estados forman parte de la sociedad y están obligados por sus normas, cabe imponerles sanciones, incluidas la suspensión de los derechos fundamentales dimanantes de las soberanías.

Pero lo que esta muy claro es que el sometimiento del Derecho Penal a la evolución cultural y social, de conjunto con los cambios tecnológicos que se vienen produciendo y los económicos no debe consagrarse a que la intervención jurídico penal quede sumida al devenir desorganizado de los acontecimientos y de los avatares constitucionales de la sociedad de forma ciega.

Actualmente el Derecho Penal se concibe como el límite infranqueable de la Política Criminal sin embargo la realidad demuestra que se ha transformado en un instrumento de esa política y en todo este movimiento juegan un importante papel las teorías

funcionales del Derecho Penal en las que la legitimación del mismo, en la persecución de fines políticos se ha minimizada o recortada en la función preventiva.

Una fuerte corriente de pensamiento ubica al Derecho Internacional superando su relativismo tradicional yendo en el orden de las normas más allá de la vinculación del Estado por el convencimiento expresado en su adhesión a un convenio internacional, más allá de la obligación jurídica que existe solo en la medida de su aceptación.

De allí que ciertas normas adquieran carácter universal independientemente de cualquier vínculo convencional, siendo conocidas como "derecho que obliga", es decir obligatorias e inderogables y conllevan al deber de perseguir, enjuiciar o extraditar, su imprescriptibilidad y la universalidad de la competencia sobre estos delitos.<sup>7</sup>

La categoría de normas conocidas como "ius cogens" impone a los Estados la obligación de no conceder la impunidad a los autores de los crímenes de guerra y contra la humanidad. Sin embargo resulta difícil ubicar en que momento un delito determinado se convierte en delito internacional, que son en definitiva aquellas que perjudican seriamente a la Humanidad, a la Comunidad Internacional, amenazan la paz y la vida de poblaciones o grupos raciales, étnicos, religiosos escandalizando la conciencia y la sensibilidad humana.

En el contexto internacional después del derrumbe del campo socialista y la tendencia a la globalización neoliberal, se han provocado cambios y tendencias en el orden político, tales como la manipulación y negociación de los principios del derecho internacional, la corrupción administrativa, el proceso de recomposición gradual de las fuerzas progresistas, la manipulación y el cierre de la información por parte de las transnacionales que controlan los medios masivos de difusión, se le ha dado un nuevo papel a la OTAN y se desconoce la ONU, al Derecho Internacional se le imponen conceptos violatorios y el Derecho Penal no resulta ajeno a este complejo panorama, hoy es fácil constatar una tendencia claramente dominante en la legislación hacia la introducción de nuevos tipos penales, así como a una agravación de los ya existentes, que cabe enclavar en el marco general de la restricción, o la reinterpretación de las garantías clásicas del Derecho Penal Sustantivo y del Derecho Procesal Penal, lo que ha citado tajantemente el Doctor Silvio Baró Herrera.

Se habla de la "creación de nuevos tipos penales", ampliación de riesgos jurídicos – penalmente relevantes, flexibilización de las reglas de imputación y relativización de los principios políticos penales de garantía, lo que no serían otra cosa que los elementos de esta tendencia a la que se identifica por algunos estudios del derecho como de expansión.

---

<sup>7</sup> Dictamen de la Corte Internacional de Justicia sobre reservas a la convención para la Prevención y la Sanción del Delito de Genocidio, Pág.53.

Es comúnmente interpretado que esa expansión del Derecho Penal al que nos referimos se presente como el resultado de la perversidad del aparato estatal que busca constantemente en la legislación penal facilidades para dar solución a aquellos problemas sociales que aquejan producto de la brutal política neoliberal y del sometimiento de siglos a los mas débiles, desplazando al plano simbólico, lo que debe resolverse a nivel de lo instrumental.

Un signo característico de la evolución del derecho de la responsabilidad interna es la tendencia a reconocer, junto a los Estados, otros sujetos, activos y pasivos, de responsabilidad y ello en la medida de su reconocimiento como sujeto del Derecho Internacional. El ámbito objetivo de la responsabilidad internacional de esos otros sujetos vendría, con todo, determinado a diferencia de lo que ocurre con los estados, sujetos per se del derecho de gentes por el Derecho Internacional, particular y, en concreto, por los diversos textos convencionales alusivos a su capacidad (jurídica y de obrar) en términos del derecho internacional.

Conviene, no perder de vista la distinción entre responsabilidad interna y responsabilidad internacional. Una organización internacional puede resultar responsable en uno u otro plano, según que la reclamación se haga al amparo del derecho de un determinado estado o al amparo del derecho internacional.

Salvo supuestos excepcionales, sólo a través del estado pueden las reglas del derecho internacional, llegar a afectar al individuo. Este por tanto, no es sujeto normal de las relaciones regidas por dicho orden jurídico, aunque excepcionalmente pueda serlo en la medida en que algunas de aquellas reglas le atribuyan derechos y obligaciones de carácter internacional y sobre todo, lo que excepcional aun la posibilidad de hacer valer esos derechos o de responder por las violaciones de esas obligaciones directamente en el plano internacional.

No existe, en principio, obstáculo para considerar al individuo como sujeto de una conducta que represente en sí misma un hecho internacionalmente ilícito. Cabe distinguir al respecto, como hace Kelsen, entre el individuo, sujeto del hecho ilícito y el sujeto de la responsabilidad, lo que vendría a significar que, no obstante poder el individuo infringir una regla jurídico – internacional que establezca ciertas obligaciones a su cargo normalmente no será responsable por ello en el plano internacional; sólo excepcionalmente el acto ilícito del individuo puede suscitar su responsabilidad directa en este plano en razón de la índole y de la gravedad del acto.

En tal sentido al discutir la subjetividad jurídico – internacional del individuo, la capacidad de este para contraer responsabilidad internacional por hechos ilícitos y, en concreto, la posibilidad de su incriminación internacional.

Algunos han juzgado posible basar en el derecho internacional general la existencia de obligaciones internacionales a cargo de los individuos, exponiendo al respecto la

piratería o la violación de un bloqueo por buques neutrales, se ha observado que en estos y la trata de esclavos, tráfico de drogas, delitos contra las personas internacionalmente protegidas y otros actos terroristas, las sanciones se aplican a los culpables en virtud de reglas internas, dictadas por los estados en correspondencia con sus obligaciones jurídicas internacionales, por más que se apoye en estas ya sea por colaboración entre estados ( legislativa y/o jurisdiccional ) a los citados fines represivos.

Valorando en lo que a sanción se trata que el derecho internacional no dispone de órganos susceptibles de alcanzar directamente al individuo y que el hecho de que en ocasiones el Estado tenga la obligación jurídico – internacional de castigar no lleva consigo el transformar ese Estado en órgano de la sociedad internacional, siendo la consecuencia de ello que si el Estado no dicta las reglas necesarias para la observancia del derecho internacional habrá un delito internacional del Estado, pero no un delito del individuo.

Por tanto el aspecto institucional de la sanción o garantía es un aspecto básico en relación con la cuestión de la responsabilidad personal, distinta de la eventual responsabilidad del Estado en el plano del derecho internacional, lo que guarda relación como una jurisdicción internacional penal. De tal análisis se deriva la excepcional relevancia de ciertos casos en los que la responsabilidad según el derecho internacional se ha imputado directamente al individuo y éste ha sido penado por un procedimiento internacional.

Es así que en los finales de la segunda guerra mundial y para enjuiciar a los responsables de los que de manera general se llamaron crímenes de guerra, se concertó en Londres el 8 de Agosto de 1945 entre los gobiernos de los Estados Unidos, Francia, Inglaterra y la URSS, un Estatuto que incorporaba una Carta del Tribunal Militar Internacional encargado de juzgar aquellos delitos, agrupados en crímenes contra la paz , crímenes de guerra, crímenes contra la humanidad y conspiración y complot (que abarca a los dirigentes, provocadores, organizadores y cómplices) que hubieran participado en un plan concertado para cometer cualquiera de los crímenes definidos.

Más o menos igual se siguió procedimiento contra los criminales de guerra nipones, al crearse el Tribunal Militar del Extremo Oriente, que actuaría de acuerdo a los principios que dictara su fallo el Tribunal de Nuremberg.

Quedando fuera el supuesto de crímenes de guerra en sentido estricto, que son violaciones por las cuales los responsables podían ser juzgados por los Estados en virtud de los abusos de guerra (codificados en los sucesivos convenios sobre Derechos de los Conflictos Armados).

Con posterioridad a los juicios de Nuremberg, ciertos principios que le sirvieron de soporte fueron confirmados por la Asamblea General de las Naciones Unidas en su

Resolución 95 (1) de 11 de diciembre de 1946. La propia Asamblea encargó a la Comisión de Derecho Internacional la formulación de esos principios y la preparación de un proyecto de Código Internacional de delitos contra la paz y la seguridad de la humanidad cuya revisión acordó posponer hasta que el Comité Especial encargado de la definición de la Agresión por la asamblea General mediante Resolución 3314, de 14 de diciembre de 1974. En 1982, la Comisión aprobó en primera instancia el proyecto de código, dividiéndolo en dos partes:

La primera dedicada a la definición de los crímenes contra la paz y la seguridad de la humanidad y a los principios generales aplicables (entre estos la responsabilidad penal del individuo sin perjuicio de la responsabilidad internacional en que pueda incurrir el estado, la obligación de juzgar a los responsables o conceder la extradición y la no exención de responsabilidad de quienes hayan actuado como jefe de estado o de gobierno).

La segunda parte consagrada a recoger, tipificando, los crímenes en cuestión. Los gobiernos se opusieron fuertemente a la lista de crímenes, tales como la amenaza de agresión, la intervención, la dominación colonial y otras formas de dominación extranjera y los daños intencionales y graves al medio ambiente, estos dos últimos recogen como crímenes internacionales en el artículo diecinueve del Proyecto de Artículos de la Comisión de Derecho Internacional sobre la responsabilidad de los Estados y reflejan reservas significativas respecto de otros tipos como el Apartheid, las violaciones masivas y sistemáticas de los Derechos Humanos y el reclutamiento de mercenarios, por lo que el propio relator especial que realizara la propuesta tuvo que plantear la rebaja de doce a seis la lista de crímenes del proyecto de Código, definiendo en 1995 los siguientes, la agresión, el genocidio, los crímenes contra la humanidad, los crímenes de guerra excepcionalmente graves, el terrorismo internacional y el tráfico ilícito de estupefacientes.

En el 48 período de sesiones (1996) la Comisión de Derecho Internacional aprobó el texto definitivo de aplicación de dicho proyecto a la agresión, el genocidio, los crímenes contra la humanidad y los crímenes de guerra, con las Naciones Unidas y el personal asociado. Con esta modificación el espectro de aplicación *ratione materiae* del Proyecto de Código viene a corresponderse con la competencia *ratione materiae* de la Corte Penal Internacional.

Por otra parte y ante las atrocidades cometidas en ciertos conflictos recientes se ha llegado a tomar en el seno de la Naciones Unidas la iniciativa de crear tribunales penales internacionales *ad hoc* encargados de enjuiciar conductas individuales que constituyen violaciones graves, flagrantes de principios y reglas internacionales de carácter taxativo.

Así, en 1993 se crea, con carácter excepcional y no permanente, el Tribunal Internacional para el juzgamiento de los presuntos violadores del Derecho



Internacional Humanitario cometidos en el territorio de la ex – Yugoslavia. En el estatuto aparecen como infracciones graves del Derecho Internacional Humanitario: las violaciones graves de los Convenios de Ginebra relativos a la protección de las víctimas de los conflictos armados, de 12 de Agosto de 1949, las violaciones de las leyes o usos de la guerra, determinados en la Convención IV de La Haya de 18 de Octubre de 1907, relativa a las Leyes y Usos de la Guerra Terrestre y su Reglamento. El genocidio, proscrito en la Convención para la Prevención y la Sanción del Delito de Genocidio, de 9 de diciembre de 1948 y los Crímenes de Lesa Humanidad definidos en el Estatuto del Tribunal Militar de Nuremberg, de 8 de Agosto de 1945.

En lo tocante a la competencia *ratione personae*, el artículo seis del Estatuto afirma que “el tribunal internacional ejercerá jurisdicción sobre las personas naturales”. Todo este aspecto de la jurisdicción del Tribunal se fundamenta sobre el principio de la responsabilidad penal individual.

Por tanto la persona que haya planeado, instigado u ordenado la comisión de algunos de los crímenes antes enunciados o lo haya cometido o haya ayudado en cualquier otra forma a planearlo, prepararlo o ejecutarlo, será individualmente responsable de ese crimen, sin importar el cargo oficial que desempeñe ya sea Jefe de Estado o Funcionario responsable del Gobierno. Sin embargo, el hecho de que el inculpado haya actuado en cumplimiento de una orden impartida por un Gobierno o por un superior, aunque no lo eximirá de responsabilidad penal, sí podrá considerarse circunstancia atenuante si el Tribunal Internacional determina que así lo exige la equidad.

Con posterioridad se creó otro tribunal *ad hoc*, el Tribunal Internacional para Ruanda, encargado de enjuiciar a los presuntos responsables de los delitos de Genocidio, Crímenes contra la Humanidad y violaciones graves del artículo tres común a los cuatro convenios de Ginebra de 1949 y el Protocolo Adicional II a dichos convenios de 1977. A pesar de todo y dejando aparte estos supuestos excepcionales de la creación de órganos y procedimientos internacionales ante los cuales se puede hacer exigible la responsabilidad del individuo en el plano del derecho internacional, lo normal es que sea el derecho interno, a través de órganos y procedimientos estatales, el que se encargue de dilucidar las consecuencias de la comisión por el individuo de delitos internacionales.

## EVENTOS



### IX ENCUENTRO INTERNACIONAL CIENCIAS PENALES 2008

*Del 10 al 12 de diciembre del 2008  
Palacio de Convenciones de La Habana*



*Instituto de Desarrollo  
e Investigaciones del Derecho*



*Fiscalía General de la República*

***Estimados colegas:***

*La Fiscalía General de la República de Cuba y el Instituto de Desarrollo e Investigaciones del Derecho (IDID), se complacen en informarle que del **10 al 12 de diciembre del año 2008** se celebrará en el Palacio de Convenciones de La Habana, Cuba, el **IX Encuentro Internacional Ciencias Penales 2008**.*

*Este evento, ya tradicional en el ámbito internacional por su alcance y contenido, cumple más de una década con su novena edición Ciencias Penales 2008, que reunirá a profesionales y técnicos interesados en la materia para intercambiar experiencias sobre el desarrollo de las distintas disciplinas que lo integran.*

*Los eventos Ciencias Penales, se han celebrado cada dos años de forma ininterrumpida a partir de 1992, con creciente participación de destacados especialistas de las más diversas latitudes, lo que unido a la actualidad de sus temáticas, han convertido a este foro, en uno de los cónclaves científicos de mayor prestigio internacional en Iberoamérica.*

*En virtud de lo expuesto, plácenos sobremanera extenderle muy cordialmente una cálida invitación para compartir las sesiones de este importante evento, donde será organizado un atractivo programa social, de modo que los delegados y sus acompañantes disfruten de la tradicional hospitalidad del pueblo cubano.*

*Quedamos en espera de conocer muy pronto acerca de su inscripción en el Encuentro, al igual que tener el privilegio de darle la bienvenida en La Habana. Mientras tanto, sírvase aceptar los más cordiales saludos que le hacemos llegar desde Cuba.*

*Fraternalmente,*

**Comité Organizador**

## **ORGANIZADO POR:**

- Fiscalía General de la República de Cuba.
- Instituto de Desarrollo e Investigaciones del Derecho (IDID).
- Palacio de Convenciones de la Habana.

## **PERFIL DE LOS PARTICIPANTES:**

El evento va dirigido fundamentalmente a abogados, jueces, fiscales, médicos legistas, penitenciaristas, criminólogos, victimólogos, sociólogos, psicólogos, profesores universitarios, así como a cualquier otro especialista interesado en sus temáticas.

**IDIOMAS OFICIALES:** Español e Inglés

## **PROYECCIONES TEMÁTICAS**

- Sociedad, Terrorismo y Derecho Penal
  - El Derecho Penal versus terrorismo
  - Derecho Internacional y enfrentamiento al terrorismo
  - Lucha contra el terrorismo y garantías procesales
- Delito Transnacional y Globalización
  - Crimen organizado, droga y drogadicción
  - Tráfico internacional de drogas: raíces y tratamientos
  - Crimen organizado y lavado de dinero
  - Delito transnacional y la red de comunicación mundial
- Tráfico internacional de personas
- Importancia de la Convención de las Naciones Unidas contra la Corrupción en la Prevención y Erradicación de este Flagelo.
  - Vínculos entre la Corrupción y otras formas de delincuencia
  - Delincuencia Organizada y Corrupción
  - Cooperación internacional para prevenir y luchar contra la Corrupción
- *Derecho Penal Internacional*
  - Los conflictos internacionales en la actualidad y los crímenes de guerra.
  - La Justicia Penal Internacional. Nuevos retos para los países de menor desarrollo.
- El Derecho Penal de la Postmodernidad
- El Derecho Penal del enemigo
- El Delito Informático y su investigación
- El debido proceso

- Papel del Fiscal en el proceso penal moderno
- Principio de oportunidad y de legalidad en el ejercicio de las acciones penales
- El juicio oral en la modernización del proceso
- Contribución de la Criminalística a la justicia penal
  - Principios y práctica de la criminalística
  - Desarrollo actual de la Investigación Criminal
  - Importancia de la Investigación Dactiloscópica
  - Avances de la Odorología Forense
  - ADN y Criminalística
- Tratamiento penitenciario y la reinserción social
- La administración de justicia de menores: enfoque contemporáneo
- Papel de la medicina legal y la psiquiatría forense en el proceso penal
- Pensamiento criminológico transdisciplinario. Teoría y metodología
- Investigación Criminológica. Tendencias y realidades
- Delincuencia, desarrollo socioeconómico y control social
- Delincuencia ecológica: Caracterización
- Personalidad y conducta delictiva
- Delincuencia, género y violencia
- Delincuencia, ciclo vital y violencia
- Perspectivas y desarrollo actual de la Victimología
  - Protección de víctimas y testigos
  - Trabajo social victimológico

**Los trabajos deberán ser presentados a la Comisión Técnica antes del 1º de agosto del año 2008 para que puedan ser incluidos en el Programa Científico del Encuentro.**

## **FORMATO PARA EL ENVÍO DE RESÚMENES Y TRABAJOS**

Los trabajos deben ser presentados en original y copia antes del 1º de agosto del 2008, acompañados de una copia en formato digital, en disquete de 3.5 ó mediante correo electrónico, a las siguientes direcciones: [relaciones@fgr.cu](mailto:relaciones@fgr.cu) / [idad@fgr.cu](mailto:idad@fgr.cu) , para asegurar su reproducción en las Memorias del Evento.

Los trabajos completos tendrán como mínimo 5 cuartillas y un máximo de 15, estructurado en introducción, objetivos, material y métodos, resultados, conclusiones y referencias bibliográficas.

## **PROGRAMA CIENTÍFICO PRELIMINAR**

El Programa Científico del Congreso se desarrollará en sesiones plenarias, talleres, paneles y mesas redondas.

Se impartirán conferencias magistrales por destacados científicos sobre aspectos de mayor interés y actualidad.

***Cuota de inscripción: \$230.00 CUC***

***Cuota de inscripción para estudiantes de pregrado: \$150.00 CUC***

Los estudiantes al acreditarse deberán presentar documento acreditativo de dicha condición.

**Correspondencia**

Para mayores informaciones sobre el IX Encuentro de Ciencias Penales 2008 diríjase a:

**Lic. Migdalia Luna Cisneros**  
**Organizadora Profesional de Congresos**  
**Palacio de Convenciones de la Habana, Cuba**  
**Avenida 146 entre 11 y 13, Playa**  
**Apartado Postal 16046, La Habana, Cuba**  
**Teléfonos: (537)208 6176**  
**E-mail: [Migdalia@palco.cu](mailto:Migdalia@palco.cu) / [migdalialuna@yahoo.com](mailto:migdalialuna@yahoo.com)**  
**<http://www.complejopalco.com>**

**Lic. Miguel Angel García Alzugaray**  
**Coordinador Comité Organizador**  
**Fiscalía General de la República de Cuba**  
**Amistad No.552 entre Monte y Estrella, Centro Habana**  
**La Habana, Cuba, CP 10200**  
**Teléfono: (537)867-0795 / (537)861-3070 Fax: (537)860-4268**  
**E-mail: [relaciones@fgr.cu](mailto:relaciones@fgr.cu) / [idad@fgr.cu](mailto:idad@fgr.cu)**  
**Sitio Web: [www.fgr.cu](http://www.fgr.cu)**





### III. GLOSARIO DE TERMINOS Y CONCEPTOS JURIDICOS

#### N

##### *Negligencia comparada-*

doctrina que establece la distribución de la reparación de daños de acuerdo con el grado y magnitud de la negligencia de las partes. Por influencia del inglés se le llama incorrectamente "negligencia contributoria".

##### *Negociación de alegaciones-*

práctica que consiste en un acuerdo entre el fiscal y la defensa a los fines de que un acusado haga alegación de culpabilidad a cambio de concederle algún beneficio. Dicho acuerdo no obliga al Tribunal, el cual debe decidir si la acepta. La práctica está reglamentada por el Tribunal Supremo y requiere que se tome en cuenta la opinión de la víctima.

##### *Nolo contendere-*

tipo de alegación –adicional a las alegaciones de culpabilidad y de no culpabilidad- en virtud de la cual una persona acepta que se le dicte sentencia, pero sin aceptar su culpabilidad; simplemente no va a discutir la acusación. Este tipo de alegación no existe en Puerto Rico.

##### *Nonsuit-*

excepción perentoria

##### *Nunc pro tunc-*

significa literalmente "ahora por antes". Se aplica a actuaciones que se realizan con efecto retroactivo

## **IV. NOTICIAS**

### **Bochornosa Decisión del Tribunal de Atlanta contra Los Cinco**

Un tribunal federal de apelaciones ratificó este miércoles las condenas de los Cinco antiterroristas cubanos, prisioneros en cárceles de Estados Unidos desde 1998, pero anuló cargos de tres de ellos que deberán ser sentenciados nuevamente en Miami, el único lugar donde no debieron ser jamás juzgados.

El panel de tres jueces del Onceno Circuito de Apelaciones de Atlanta, Georgia, anunció un veredicto de 99 páginas en el que retornó al mismo tribunal de Miami los casos de Ramón Labañino (cadena perpetua más 18 años), Fernando González (19 años) y Antonio Guerrero (cadena perpetua más 10 años). En tanto las sentencias de René González (15 años) y Gerardo Hernández (dos cadenas perpetuas más 15 años) permanecieron firmes.

También será la misma jueza, Joan Lenard, quien deberá convocar una audiencia especial para emitir el próximo fallo. Lenard manifestó durante todo el amañado proceso su mala conducta y dictó en el 2001 tan desproporcionadas condenas.

La Corte de Atlanta dictaminó que "carecían de mérito" los argumentos presentados contra la declaración de culpabilidad de los Cinco.

Resulta curioso que toda esta maniobra se realice en momentos en que al terrorista internacional Luis Posada Carriles también le buscan un acomodo legal para el indulto.

Y que un juez mande a revisar la causa de los Cinco a Miami es otro de los absurdos de este caso. (SE)

### **Perfeccionará Cuba procedimiento judicial sobre familia**

La Habana, 17 may (AIN) Cuba desarrolla acciones experimentales en sus tribunales para perfeccionar el procedimiento por el cual se resuelven los conflictos relacionados con el Derecho de Familia.

La experiencia se realiza en los municipios de Guanabacoa, en la capital, y Placetas, en Villa Clara, con el objetivo de abrirle un espacio al enfoque multifactorial en el análisis de estos casos, reveló Rubén Remigio Ferro, presidente del Tribunal Supremo Popular.

Juventud Rebelde refiere una conferencia de prensa de este titular, quien dijo: "Se trata de permitir la intervención de otros familiares importantes —como los abuelos— en la solución de esos conflictos, sobre todo cuando tienen que ver con menores".

"También de darle una mayor protección a los derechos del niño al permitirle participar en los procesos judiciales a partir de determinadas edades, en aquellos conflictos en que se pretende adoptar decisiones que le afecten y conviene oír su criterio", explicó el funcionario.

Más que la creación de tribunales específicos para estos casos, lo que se está perfeccionando es el procedimiento para resolverlos", precisó.

## **Las personas adictas a la cocaína que consumen otras sustancias sufren más problemas mentales**

Un estudio realizado por científicos españoles muestra el mayor riesgo de padecer problemas mentales para aquellos consumidores de cocaína que además tomen otras sustancias adictivas. Los resultados publicados en la revista *Addiction* constituyen la primera parte de una investigación más ambiciosa.

Epidemiología de las Drogas de Abuso del Instituto Municipal de Investigación Médica (IMIM-Hospital del Mar) de [Barcelona](#) ha realizado un estudio epidemiológico que confirma la presencia de patología dual en jóvenes consumidores habituales de cocaína. Antònia [Domingo](#), una de las autoras principales de este estudio, señala a SINC la conclusión más relevante: "Observamos más problemas mentales en aquellas personas que habían consumido, además de cocaína, otras sustancias". En los últimos años han proliferado los estudios sobre la adicción de drogas unida a otras enfermedades mentales, la denominada 'patología dual', que se define de forma genérica como la existencia de un doble diagnóstico: trastorno por uso de sustancias y trastorno psiquiátrico asociado.

En el Manual diagnóstico y estadístico de los trastornos mentales (DSM-IV), la guía diagnóstica utilizada por los profesionales de la [salud](#) mental, los trastornos relacionados con sustancias (dependencia, abuso y trastornos inducidos por sustancias) están recogidos, en uno de los dos grandes ejes diagnósticos, junto a los trastornos del estado de ánimo, de ansiedad, de la conducta alimentaria o los trastornos psicóticos, entre otros. Aún con todo, como explica Antònia Domingo, "aunque no se ha podido discernir si el trastorno psíquico predispone al consumo o si éste precipita determinados trastornos psiquiátricos, la distinción entre trastornos mentales independientes del consumo y trastornos inducidos por sustancias tiene importantes implicaciones en el tratamiento y la evolución de los individuos".

Las investigadoras examinaron el estado psicopatológico de 139 consumidores de cocaína (entre 18-30 años de edad) inscritos fuera del contexto sanitario mediante la Entrevista de Investigación Psiquiátrica para Trastornos Mentales y por Sustancias



(PRISM, en sus siglas en inglés), que permite discernir los casos en los que la patología mental es independiente del abuso de sustancias y cuándo es inducida por la droga. Del [total](#) de las personas encuestadas, 84 (el 60,4% del total) no tenían ningún otro problema psiquiátrico. Sin embargo, 33 (23,8%) presentaban patologías mentales independientes de la drogas, y 22 (15,8%) patologías inducidas por ésta. Entre estos últimos, algunos sujetos también padecían patologías independientes de la sustancia, fundamentalmente enfermedades psiquiátricas (en un 42,5% de los casos).

Los trastornos más comunes estaban relacionados con el estado de ánimo (el 26,6%), como la depresión, o con la ansiedad (un 13%), como el pánico. Se diagnosticaron asimismo dos trastornos de la personalidad (cerca del 14%). Por otro lado, quienes se administraban cocaína base (también llamada crack), tenían una mayor tendencia a padecer trastornos inducidos, aunque, según explica Domingo, "esto representa un mayor riesgo en países como EE UU, ya que en España se sigue usando en mayor medida por vía nasal".

Los resultados publicados en la revista *Addiction* constituyen la primera parte de una investigación más amplia, en la que este grupo ha vuelto a evaluar a estos mismos participantes después de casi dos años. "Se pretende analizar sus patrones de consumo y determinar hasta qué punto están ligados a los problemas psiquiátricos. Estos estudios contribuirán a diseñar mejores tratamientos de deshabituación", concluye la investigadora.

## **Drogado, blindado y matando a distancia**

Rebellion.

Clayton Dach

Las anfetaminas y los militares se encontraron por primera vez en la neblina de la Segunda Guerra Mundial, cuando el Eje y las fuerzas aliadas recibieron por igual tabletas de [‘speed’](#) [sulfato de anfetamina en polvo] para prevenir la fatiga en el campo de batalla.

Más de 60 años más tarde, la Fuerza Aérea de EE.UU. sigue repartiendo dexanfetamina a pilotos cuyos deberes no permiten el lujo del sueño.

Parece que en todo esto, el cuerpo humano y sus debilidades carnales siempre originan problemas en la guerra. Igual que en las clínicas de salud de la nación, el primer punto de partida en el esfuerzo militar por corregir esas flaquezas es farmacéutico. El problema es que en realidad no se puede decir que lo hagamos demasiado bien. En el caso del [‘speed’](#) la propia [DEA](#) de EE.UU. señala unos pocos tropiezos indeseables como ser adicción, ansiedad, agresión, paranoia y alucinaciones. Para encarar efectos colaterales como insomnio, la Fuerza Aérea entrega “no-go pills” [píldoras de pasividad] como [temazepam](#) junto con sus “go-pills” [píldoras de acción]. La psicosis, claro está, es un poco más complicada.

Lejos de desalentarse, el consenso operante parece ser que solo falta perfeccionar las drogas. En los últimos años, se informa que EE.UU., el Reino Unido y Francia – entre otros – han estado financiando investigaciones de una nueva generación de potenciadores del rendimiento militar. Las listas de sustancias prohibidas por los organismos deportivos internacionales nos presentan la parte principal de esas drogas, incluyendo el estimulante efedrina, “agentes promovedores del desvelo” como [modafinil](#) (también conocido como Provigil) y [eritropoyetina](#), utilizada para mejorar la resistencia al reforzar la producción de glóbulos rojos.

A medida que las intervenciones químicas se hacen más atrevidas y más sofisticadas, no nos debe sorprender que haya quienes comienzan a mirar más allá de párpados flácidos y músculos doloridos. Entre los nuevos horizontes prima la atrayente noción de profilácticos psicológicos: drogas utilizadas para prevenir los efectos frecuentemente desagradables del estrés en el combate sobre los soldados, particularmente ese perenne espantajo de los veteranos conocido como [trastorno por estrés postraumático](#) [TEPT]. En EE.UU., donde aproximadamente dos quintos de los soldados que vuelven de la acción militar presentan serios problemas de salud mental, el TEPT se ha convertido en un tema político en la forma de la [Ley de Psicología Kevlar](#), que instruye al Secretario de Defensa a implementar “medidas preventivas y de intervención temprana” para proteger a los soldados contra “psicopatologías relacionadas con el estrés.”

Los defensores del enfoque “Psicológico Kevlar” para el TEPT pueden haber encontrado una solución milagrosa en la forma de [propranolol](#), un beta bloqueador que ya existe desde hace 50 años, utilizado según la etiqueta para tratar la alta presión arterial, y extraoficialmente como eliminador de estrés para artistas y examinados. La actual investigación psiquiátrica sugiere desconcertantemente que una dosis de propranolol, tomada poco antes de un evento angustioso, puede suprimir la reacción de estrés de la víctima y bloquear efectivamente el proceso psicológico que hace que ciertos recuerdos sean intensos e intrusivos. El que la droga sea barata y bien tolerada, es el toque final.

Propranolol ya ha sido apodado la “píldora del día después,” sobre todo por los que argumentan que su uso militar equivale a eliminar los remordimientos de conciencia. Por el momento, sin embargo, podemos dejar de lado nuestras visiones distópicas de zombis con fusiles, ya que es poco probable que los efectos tranquilizantes de los beta bloqueadores permitan su uso generalizado en el campo de batalla. Pero la farmacología se mueve más rápido con cada año que pasa – especialmente cuando cuenta con la ayuda de los dólares de la investigación para la defensa – y puede suceder que tengamos que resucitar esas visiones antes de lo que pensamos.

## V .CURIOSIDADES

### La Biblioteca de Alejandría

Fue famosa por ser el mayor archivo del saber de la Antigüedad con unos 700.000 volúmenes todos ellos rollos de papiro escritos a mano, que contenían prácticamente todo el saber de la Antigüedad. Entre sus eruditos se encontraban Eratóstenes (¿284-192? a.C.), Euclides (siglo III a.C.) cuyos textos de geometría son aún hoy estudiados, Arquímedes (287-212 a.C.) el mayor genio mecánico de la antigüedad, Galeno (con obras clásicas sobre anatomía humana) y Tolomeo, y estudiaban el Cosmos, Física, Filosofía, Biología... en 10 grandes salas de investigación decoradas con mármol taraceado, fuentes, estanques, frescos de dioses o reyes... La Biblioteca incluía un zoo, salas de disección, un observatorio y un comedor donde los sabios y discípulos se entregaban a largas discusiones.

Para reunir este inmenso archivo los Tolomeos se dedicaron a adquirir todos los libros griegos y la mayoría de las obras de Persia, África, Israel, la India y otras partes del Mundo. Además, mandaban registrar todos los navíos que llegaban al puerto en busca de papiros, los cuales eran copiados y devueltos a su propietario. Incluso llegaban a mandar emisarios a lejanas tierras en busca de escritos de cualquier cultura. Tras la entrada triunfal de César en la ciudad (48 a.C.), la famosa Biblioteca de Alejandría fue quemada, destruyendo una gran parte.

Tras varios incendios y saqueos la Biblioteca quedó prácticamente destruida desde el 391 y sus restos fueron aniquilados definitivamente tras el asesinato de Hipatia (370-415), una bella mujer que se convirtió en el último científico que trabajó en la gran Biblioteca. Hipatia nació en Alejandría y era matemática, física, astrónoma y jefe de la escuela neoplatónica. Su espíritu libre le llevaba a rechazar todas sus múltiples proposiciones matrimoniales.. El remate de la Biblioteca lo supuso la toma de Alejandría en el año 641 por las tropas árabes del califa Omar (581-664). Se cuenta que quemaron sus manuscritos durante seis meses para mantener el fuego de los baños públicos.