

JESÚS ORLANDO GÓMEZ LÓPEZ

EL DELITO
DE
GENOCIDIO



EDICIONES DOCTRINA Y LEY LTDA,
Bogotá D.C. - Colombia

TABLA DE CONTENIDO

DEDICATORIA	VII
PRINCIPALES OBRAS DEL MISMO AUTOR	X
PREFACIO	XI

CAPÍTULO I

EL GENOCIDIO EN EL DERECHO INTERNACIONAL

1. EL SURGIMIENTO DE LA CONVENCIÓN SOBRE EL GENOCIDIO	3
2. LOS ESTATUTOS DE LA CORTE PENAL INTERNACIONAL	12
3. LAS CAUSAS QUE FAVORECEN EL GENOCIDIO	13
3.1. Las guerras de conquista y expansión	14
3.2. Las guerras de religión, las cruzadas de la Edad Media, o "guerras santas"	15
3.3. Los procesos de colonización.	15
3.4. La intolerancia política, racial, religiosa o cultural	16
3.5. Odio político y lucha social	17
3.6. Las guerras y conflictos armados	18
4. LA DEFINICIÓN DEL GENOCIDIO EN LOS CONVENIOS	19
5. EL ORIGEN DE LA TIPIFICACIÓN INTERNACIONAL	23
6. LÍMITES DEL GENOCIDIO EN LA LEGISLACIÓN INTERNACIONAL ..	27

CAPÍTULO II

EL GENOCIDIO COMO CRIMEN DE DERECHO INTERNACIONAL

1. ILÍCITOS INTERNACIONALES ATRIBUIDOS AL ESTADO	33
2. CRÍMENES DE DERECHO INTERNACIONAL IMPUTABLES A LAS PERSONAS	34
3. CONSECUENCIAS DE SU CONDICIÓN DE CRIMEN INTERNACIONAL	42
3.1. Facultades de los Estados Partes	42

3.2.	Obligación de tipificar, prevenir y sancionar el genocidio	42
3.3.	Responsabilidad penal interna e internacional	44
3.4.	El cargo o la orden de superior jerárquico no excluyen la responsabilidad	44
3.5.	El genocidio no puede ser considerado delito político	44
3.6.	Imprescriptibilidad internacional de la acción penal y de la pena	45
3.7.	El principio de cosa juzgada internacional	45
3.8.	Obligación de cooperación internacional.	46
3.9.	Responsabilidad de los Estados y de los individuos	46
3.10.	El debido proceso para el genocidio	47
4.	ELEMENTOS DEL GENOCIDIO EN LA LEGISLACIÓN INTERNACIONAL	47
4.1.	Dolo y elementos subjetivos distintos del dolo	47
4.2.	La existencia de un grupo nacional, étnico, racial o religioso	49
4.3.	REALIZACIÓN DE ACTOS DE MATANZA, LESIÓN GRAVE... , contra miembros del grupo y en razón de su pertenencia a éste	50
4.4.	Afectación del bien jurídico	52
5.	MECANISMOS DE APLICACIÓN DE LA CONVENCION	54
6.	SUJETOS DE PROTECCIÓN	56

CAPÍTULO III

EL GENOCIDIO EN LA LEY INTERNA

1.	EL GENOCIDIO EN COLOMBIA	61
2.	LA PROHIBICIÓN EN LA LEY INTERNA	65
2.1.	El fundamento de la punición	65
2.2.	El Código Penal de 2000	66
2.3.	En la ley disciplinaria	81

CAPÍTULO IV

ESTRUCTURA DEL TIPO DE GENOCIDIO

1.	CARACTERÍSTICAS DEL TIPO EN EL CÓDIGO PENAL	85
1.1.	Consideraciones generales sobre el tipo	85
1.2.	La estructura del tipo genocida	87
2.	AUTORÍA DEL GENOCIDIO EN EL CÓDIGO PENAL	91
2.1.	De sujeto activo simple o cualificado	91
2.2.	La autoría material	94
2.3.	Autoría por instigación	95
2.4.	La coautoría	98
3.	BIEN JURÍDICO EN EL TIPO DE GENOCIDIO	99

4.	ELEMENTOS SUBJETIVOS DEL GENOCIDIO EN EL CÓDIGO PENAL	101
4.1.	El dolo en el genocidio	101
4.2.	El propósito o finalidad de exterminar al grupo	103
4.3.	La culpa en el genocidio	105
5.	IDENTIDAD DE GRUPO NACIONAL, ÉTNICO, RACIAL, RELIGIOSO O POLÍTICO	105
5.1.	La existencia de un grupo humano definido	105
5.2.	Grupo nacional	106
5.3.	Grupo religioso.	109
5.4.	Grupo racial o étnico	110
5.5.	Grupo político	111
6.	FORMAS DEL DELITO. GENOCIDIO FÍSICO	113
6.1.	Muerte de uno o algunos de los miembros del grupo.	113
6.2.	Lesión grave a la integridad física o mental de miembros del grupo. .	115
6.3.	“Sometimiento de miembros del grupo a condiciones de existencia que hayan de acarrear su destrucción física, total o parcial”.	119
	a. Se refiere a un sometimiento “intencional” a “miembros” del grupo ...	119
	b. Condiciones de existencia que hayan de acarrear su destrucción física	120
	c. Finalidad de exterminar el grupo	121
	d. Peligro para miembros del grupo sometido a tales condiciones	121
7.	FORMAS DEL DELITO. GENOCIDIO BIOLÓGICO	122
7.1.	“Embarazo forzado”.	123
	a. Violación sexual y embarazo	123
	b. Peligro para la existencia del grupo	124
	c. Embarazo por fuerza, error o engaño	124
	d. Embarazo forzado extra-grupo	125
7.2.	“Tomar medidas destinadas a impedir nacimientos en el seno del grupo”	126
	a. Medidas dolosas para evitar concepciones o nacimientos	126
	b. Las medidas deben ser aplicadas coercitivamente o mediante engaño	126
	c. Finalidad de exterminar al grupo	127
	d. Medidas aplicadas a uno o más miembros del grupo	127
7.3.	“Traslado por la fuerza de niños del grupo a otro grupo”	128
	a. Qué se entiende por traslado de niños	128
	b. Mecanismos del traslado, la fuerza, error o engaño	129
	c. Finalidad de exterminar el grupo humano como tal	129
	d. Peligro para la existencia del grupo humano	130
8.	ATIPICIDAD EN EL GENOCIDIO	130
8.1.	Conceptos generales	130
8.2.	Atipicidad en el genocidio	131
8.3.	El error de tipo	132

CAPÍTULO V

ANTI JURIDICIDAD Y CULPABILIDAD EN EL GENOCIDIO

I: LA ANTI JURIDICIDAD EN EL GENOCIDIO

1.	CONCEPTOS GENERALES	137
2.	LA ANTI JURIDICIDAD EN EL GENOCIDIO	140
2.1.	Antijuridicidad y causas de justificación	140
2.2.	Las causas de justificación en el Código Penal	140
2.3.	Las causas de justificación en el Estatuto de Roma	144

II. LA CULPABILIDAD EN EL GENOCIDIO

3.	CONCEPTOS GENERALES	145
4.	LAS CAUSAS DE INCULPABILIDAD EN EL GENOCIDIO	148
4.1.	Inimputabilidad	149
4.2.	La insuperable coacción ajena	149
4.3.	El miedo insuperable	150
4.4.	Caso fortuito o fuerza mayor	150
4.5.	El error de prohibición	151

CAPÍTULO VI

FORMAS DE ADECUACIÓN TÍPICA

1.	LA ASOCIACIÓN PARA EL GENOCIDIO	155
1.1.	La asociación para cometer genocidio en la Convención	155
1.2.	El concierto para cometer genocidio en el Código Penal	156
2.	INSTIGACIÓN DIRECTA Y PÚBLICA AL GENOCIDIO	157
2.1.	El delito de instigación a delinquir	157
2.2.	Elementos de la instigación a cometer genocidio	158
3.	LA TENTATIVA DE GENOCIDIO	161
3.1.	Momento consumativo	161
3.2.	Los elementos de la tentativa en el genocidio	162
4.	LA COMPLICIDAD EN EL GENOCIDIO	165
5.	APOLOGÍA DEL GENOCIDIO	166
5.1.	Aspectos generales	166
5.2.	La difusión de ideas o doctrinas genocidas	169
5.3.	Pretender la rehabilitación de regímenes o instituciones que amparen prácticas generadoras de genocidio	172
6.	GENOCIDIO Y CONCURSO DE DELITOS	173
6.1.	Ejecución de varias modalidades típicas de genocidio contra el mismo grupo	173

6.2.	Actos genocidas contra varios individuos del grupo	175
6.3.	Actos típicos contra diferentes grupo	176
6.4.	Genocidio y otros delitos	176
7.	GENOCIDIO POR OMISIÓN	178
7.1.	Acción y omisión	178
7.2.	La omisión impropia	182
7.3.	Fundamento jurídico de la omisión impropia	183
7.4.	La omisión impropia en la ley penal	188
7.5.	Elementos del tipo de omisión impropia	190
7.6.	Genocidio y omisión	193
8.	RESPONSABILIDAD PENAL EN CASO DE ORDEN DE SUPERIOR 196	
8.1.	La orden de cometer genocidio es ilegítima y por tanto ni justifica ni excluye la responsabilidad penal	196
8.2.	No hay órdenes ilegítimas o criminales obligatorias	197
8.3.	Responsabilidad del superior por orden genocida	204
8.4.	Responsabilidad del subordinado	205
8.5.	El deber de advertencia	210
8.6.	El error sobre la prohibición del genocidio	214

CAPÍTULO VII

GENOCIDIO, DELITO POLÍTICO, CRÍMENES CONTRA LA HUMANIDAD, CRÍMENES DE GUERRA, CRÍMENES DE AGRESIÓN, MATANZAS

I. GENOCIDIO Y DELITO POLITICO

1.	EL DELITO POLITICO ES INCOMPATIBLE CON EL GENOCIDIO	219
2.	LAS CARACTERÍSTICAS DEL DELITO POLITICO	221

II. GENOCIDIO Y CRÍMENES CONTRA LA HUMANIDAD

3.	CONCEPTO DE CRÍMENES CONTRA LA HUMANIDAD	223
4.	TIPICIDAD DE LOS CRÍMENES DE LESA HUMANIDAD	225
4.1.	En los Estatutos de la Corte Penal Internacional	225
4.2.	En el Código Penal	226
4.3.	Síntesis histórica de su tipificación internacional	227
5.	CARACTERÍSTICAS DE LOS CRÍMENES CONTRA LA HUMANIDAD.	230
6.	DIFERENCIAS CON EL GENOCIDIO	232

III. CRÍMENES DE GUERRA

7.	LOS CRÍMENES DE GUERRA	233
----	------------------------------	-----

7.1.	Concepto	233
7.2.	Elementos generales de los crímenes de guerra	235
IV. CRÍMENES DE AGRESIÓN		
8.	CONCEPTO	237
V. MASACRES Y GENOCIDIO		
CAPÍTULO VIII		
EL GENOCIDIO COMO FALTA DISCIPLINARIA		
1.	TEORÍA DE LA FALTA DISCIPLINARIA	245
2.	EL TIPO DISCIPLINARIO DE GENOCIDIO	254
2.1.	La falta disciplinaria imputable sólo a servidor público	254
2.2.	El tipo disciplinario de genocidio en la ley 734 de 2002	255
3.	LA ANTIJURIDICIDAD	263
4.	LA CULPABILIDAD DE LA FALTA DISCIPLINARIA	264
5.	SANCIÓN DE LA FALTA DISCIPLINARIA	264
CAPÍTULO IX		
LA PENA EN EL GENOCIDIO		
1.	LA PUNICIÓN EN EL CÓDIGO PENAL	267
2.	LA APLICACIÓN DE LA PENA	268
3.	LA PRESCRIPCIÓN DE LA ACCIÓN EN EL GENOCIDIO	269
3.1.	Concepto	269
3.2.	La imprescriptibilidad en el Derecho Internacional	270
3.3.	La prescripción en el derecho interno	271
4.	EXTRADICIÓN Y ENTREGA FRENTE AL GENOCIDIO	274
5.	CONCLUSIONES	274
DOCUMENTOS ANEXOS		
ANEXO I.- Convención para la prevención y la sanción del Delito de Genocidio		279
ANEXO II.- Corte Constitucional - sentencia C-177/2001 sobre el genocidio en el código penal		285
BIBLIOGRAFÍA		327
LIBROS E INFORMES CITADOS		343
PRINCIPALES FALLOS CITADOS		347