

ediciones
DER

Derecho internacional humanitario
y el derecho penal internacional
Especial referencia a su aplicación en Chile

Regina Ingrid Díaz Tolosa

CJAJ
Cuadernos
Jurídicos
de la
Academia
Judicial

AJ

DER EDICIONES es una Editorial Jurídica creada por un grupo de Editores de larga trayectoria.

Estamos en la búsqueda de publicaciones de innegable valor científico. Nuestra propuesta pone énfasis en una cuidada elaboración técnica, colocando nuestra experiencia al servicio de la comunidad jurídica.

Nuestro catálogo editorial está compuesto por las siguientes colecciones: Ensayos Jurídicos, Monografías, Manuales, Cuadernos Jurídicos, Coediciones, Revistas y Obras prácticas.

Invitamos a aquellos profesores, investigadores o abogados en ejercicio, que hayan escrito una tesis de maestría, monografía, ensayo, manual u otra obra de interés práctico, a publicar con nosotros.

Para mayor información, escribanos a info@derediciones.com o visite nuestra página web www.derediciones.com.

DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO
Y EL DERECHO PENAL INTERNACIONAL
ESPECIAL REFERENCIA A SU APLICACIÓN EN CHILE

© Regina Ingrid Díaz Tolosa

2022 DER EDICIONES LIMITADA

Manuel Barros Borgoño 160, oficina 404, comuna de Providencia, ciudad de Santiago, Chile

info@derediciones.com

www.derediciones.com

Registro de Propiedad Intelectual N° EN TRÁMITE

ISBN 978-956-405-039-3

Primera edición, mayo de 2022 DER Ediciones Limitada

Tiraje: 300 ejemplares

Impresores: Editora e Imprenta Maval SpA

Impreso en Chile / Printed in Chile

ADVERTENCIA

La Ley N° 17.336 sobre Propiedad Intelectual prohíbe el uso no exceptuado de obras protegidas sin la autorización expresa de los titulares de los derechos de autor.

El fotocopiado o reproducción por cualquier otro medio o procedimiento de la presente publicación queda expresamente prohibido.

PRESENTACIÓN DE LA COLECCIÓN

Desde hace un tiempo la Academia Judicial viene elaborando diversos tipos de materiales docentes para apoyar el desarrollo de los cursos que imparte. Ellos sirven tanto como textos de autoformación o bien como apoyo de clases presenciales o, por último, como guiones base para el diseño de cursos en línea. En su elaboración participan docentes de distintas universidades, así como magistrados/as, todos/as seleccionados/as por el Consejo Directivo de la Academia Judicial previo concurso público, garantizándose de ese modo contar con los/as mejores exponentes de las diversas disciplinas.

Como puede apreciarse, su utilidad excede a la que puede extraerles la propia Academia Judicial, razón que ha justificado desde el año 2018 publicar estos textos, algunos con formato digital y otros, como los presentes, en formato impreso, poniéndolos así a disposición de toda la comunidad legal nacional.

Cualquiera sea el tema que se aborde en ellos, estos textos tienen algunos elementos en común. Por lo pronto, apuntan a cuestiones de gran relevancia y común ocurrencia en la práctica jurídica y judicial nacional. Por otra parte, el tratamiento de los mismos busca problematizar los tópicos y acopiar para cada uno de ellos bibliografía y, sobre todo, jurisprudencia actualizada. Son textos pensados para generar reflexión y debate y que, sin lugar a dudas, serán de gran utilidad para académicos/as y litigantes.

JUAN ENRIQUE VARGAS
Director
Academia Judicial

ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	V
INTRODUCCIÓN.....	1
1. EL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO (DIH)	5
1.1. Nociones básicas sobre el DIH	5
A) Concepto.....	5
B) Objetivos.....	6
C) Orígenes del derecho humanitario.....	8
1.2. Principales fuentes normativas del DIH	9
A) Convenios de Ginebra de 1949.....	9
a. Convenio de Ginebra para aliviar la suerte que corren los heridos y los enfermos de las fuerzas armadas en campaña	9
b. Convenio de Ginebra para aliviar la suerte que corren los heridos, los enfermos y los náufragos de las fuerzas armadas en el mar	10
c. Convenio relativo al trato debido a los prisioneros de guerra	11
d. Convenio relativo a la protección debida a las personas civiles en tiempo de guerra	11
B) Protocolos adicionales	13
C) Otras normas especiales	14
1.3. Principios del DIH y de la Cruz Roja	17
A) Principios de los Convenios de Ginebra (artículos comunes).....	18
a. Artículo 1: imperativo de civilización.....	19
b. Artículo 2: principio de reciprocidad	20
c. Artículo 3: principio de humanidad.....	20
d. Artículo 11: control de las potencias protectoras	23

e. Artículo 11: conciliación facultativa	25
f. Prohibición de represalias.....	26
g. Universalidad de la represión	28
B) Principios fundamentales de la Cruz Roja.....	30
a. Humanidad	32
b. Igualdad o no discriminación	33
c. Imparcialidad.....	35
d. Neutralidad	36
e. Independencia.....	39
f. Universalidad.....	40
g. Unidad	42
1.4. Ámbitos de aplicación	43
A) Conflicto armado internacional	44
B) Conflicto armado no internacional	45
a. Disturbios interiores	49
b. Guerra civil.....	51
c. Conflicto armado regional de orden internacional, pero limitado o conflicto armado interno internacionalizado	52
1.5. Medios de aplicación	53
A) Medios preventivos	54
B) Medios de control.....	55
C) Medios represivos.....	56
1.6. Relaciones con el derecho internacional de los derechos humanos	60
2. EL DERECHO PENAL INTERNACIONAL (DPI).....	65
2.1. Nociones básicas del DPI	65
A) Concepto.....	65
B) Características.....	67
C) Desafíos	69
2.2. Los principios de legalidad y de tipicidad	72
2.3. Tipificación de los crímenes en el derecho penal internacional	79
2.4. Formas de responsabilidad penal internacional del individuo e inmunidad soberana	89
2.5. Jurisdicción universal y tribunales penales internacionales	98
A) La jurisdicción internacional	98
B) La máxima <i>aut dedere, aut judicare</i>	106
C) La jurisdicción penal internacional	113
a. Principios aplicables al funcionamiento de la Corte Penal Interna- cional	114

b. Investigación y juzgamiento.....	115
c. Garantías del sometido a investigación	115
d. Penas y cumplimiento	116
e. Cooperación de Estados (artículos 86 y siguientes del Estatuto)....	116
2.6. Relaciones con el derecho internacional humanitario y el derecho internacional de los derechos humanos.....	116
3. RELACIONES ENTRE EL DERECHO INTERNO Y EL DERECHO INTERNACIONAL.....	120
3.1. Recepción, aplicación y jerarquía de los tratados internacionales en el derecho chileno.....	120
A) Teorías que explican las relaciones entre el derecho internacional y el derecho interno	120
a. Teoría dualista o pluralista.....	120
b. Teoría monista	121
c. Teoría de la coordinación	123
B) Recepción de las normas internacionales en el ordenamiento jurídico chileno	125
a. Incorporación automática de las normas internacionales consuetudinarias por tradición judicial.....	126
b. Incorporación automática de las normas internacionales convencionales sobre derechos humanos por mandato constitucional expreso	129
3.2. Las normas de <i>ius cogens</i> y el orden público internacional	136
3.3. Responsabilidad internacional estatal por incumplimiento de obligaciones internacionales	144
A) El hecho internacionalmente ilícito	145
B) La responsabilidad internacional.....	148
3.4. Rol de las jurisdicciones nacionales en el cumplimiento de las obligaciones internacionales.....	153
4. APLICACIÓN EN CHILE DEL DIH Y EL DPI	160
4.1. La aplicación de los Convenios de Ginebra en Chile	160
A) Evolución jurisprudencial en el ámbito de la responsabilidad penal ...	160
B) Evolución jurisprudencial en el ámbito de la responsabilidad civil.....	164
a. La prescriptibilidad de las acciones civiles reparatorias (2006-2014).....	166
b. La imprescriptibilidad integral de las acciones que persiguen la sanción de los crímenes de lesa humanidad (desde el año 2015)....	169
4.2. Ratificación del Estatuto de Roma en Chile: reconocimiento de una jurisdicción supranacional	173

4.3. Crímenes de <i>ius cogens</i> en los tribunales de justicia chilenos.....	177
A) Imprescriptibilidad de la acción penal para perseguir crímenes de <i>ius cogens</i>	177
B) Aplicación de la media prescripción o prescripción incompleta	182
4.4. Rol del sistema judicial chileno en la aplicación de sanciones penales internacionales	185
A) La inaplicabilidad judicial del Decreto Ley N° 2.191	186
B) La indemnización civil como forma de reparación a las víctimas (o sus familiares)	191
C) La revisión de las sentencias de los consejos de guerra	193
 BIBLIOGRAFÍA	 197
DOCTRINA	197
JURISPRUDENCIA CITADA	223