# Índice

PRÓLOGO ..... *Pág.* 13

AGRADECIMIENTOS ..... 17

ABREVIATURAS ..... 18

INTRODUCCIÓN ..... 19

1. DERECHO PENAL INTERNACIONAL ..... 23

I. DERECHO PENAL INTERNACIONAL. PRECISIONES TERMINOLÓGICAS ..... 23

II. CONCEPTO DE DERECHO PENAL INTERNACIONAL ..... 27
1. *La protección de bienes jurídicos* ..... 27
2. *La distinción entre delitos internacionales y crímenes de Estado* ..... 41
3. *La distinción entre delitos internacionales y delitos transnacionales y transfronterizos* ..... 43
4. *Aplicabilidad del Derecho penal internacional* ..... 52

III. EL CAMINO HACIA UN TRIBUNAL PENAL INTERNACIONAL PERMANENTE ..... 60
1. *La labor de elaboración de un Estatuto de Tribunal penal internacional* . 60
2. *El establecimiento de tribunales penales por el Consejo de Seguridad de Naciones Unidas* ..... 62
3. *La Corte Penal Internacional* ..... 63

2. EL PRINCIPIO DE LEGALIDAD ..... 66

I. EL PRINCIPIO DE LEGALIDAD EN DERECHO PENAL INTERNACIONAL ..... 66
1. *La preexistencia de los tipos aplicados en Nuremberg* ..... 70
2. *Reconocimiento del principio de legalidad en el Derecho internacional* .. 72
3. *El principio de legalidad y las fuentes del Derecho penal internacional* ..... 83

II. EL DERECHO INTERNACIONAL COMO FUENTE DE DERECHO PENAL INTERNO ..... 93

3. ANTECEDENTES DEL DELITO DE GENOCIDIO ..... 106

I. LOS CRÍMENES CONTRA LA HUMANIDAD ..... 106
1. *Nacimiento del concepto de crimen contra la humanidad* ..... 106
2. *Interpretación del artículo 6c del Estatuto de Nuremberg* ..... 113
3. *Evolución del concepto y propuestas doctrinales* ..... 116
A) Independencia de los crímenes contra la humanidad respecto de los crímenes contra la paz y los crímenes de guerra ..... 116
B) El sujeto activo ..... 119
C) El sujeto pasivo y el bien jurídico protegido ..... 123
D) Los móviles ..... 127
E) La comisión sistemática o generalizada ..... 143

4. *Conclusiones: definición de la categoría de los crímenes contra la humanidad a la luz de su evolución y de la regulación en el artículo 7 del Estatuto de la Corte Penal Internacional* ... 149

II. La doctrina de Rafael Lemkin ... 151

III. Elaboración de la convención para la prevención y sanción del delito de genocidio ... 156

4. EL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO EN LA FIGURA DEL DELITO DE GENOCIDIO. RELACIÓN ENTRE EL BIEN JURÍDICO Y LA ESTRUCTURA TÍPICA ... 159

I. Distinción entre bien jurídico, objeto del bien jurídico y objeto de la acción ... 160
1. *Resultado material y resultado valorativo* ... 160
2. *Breve* excursus *sobre los delitos de peligro abstracto* ... 164
3. *Otros delitos sin desvalor del resultado —o sin resultado valorativo—* ... 175

II. La relación entre el elemento subjetivo de lo injusto, el bien jurídico protegido y el objeto del hecho en el delito de genocidio ... 177
1. *El elemento subjetivo de lo injusto* ... 178
2. *El concepto de grupo y su lesión* ... 181
3. *Conclusiones sobre la estructura del delito de genocidio* ... 194

III. Rechazo de otras posturas ... 195
1. *Rechazo de la teoría de la protección de bienes jurídicos individuales* ... 195
2. *Rechazo de la teoría del delito pluriofensivo* ... 198
3. *Rechazo de la teoría del dolo directo de Stratenwerth* ... 200

5. EL TIPO DEL DELITO DE GENOCIDIO ... 201

I. El tipo objetivo ... 201
1. *Sujeto activo* ... 201
2. *Sujeto pasivo* ... 203
3. *Modalidades de comisión* ... 206
A) Genocidio físico ... 206
*a*) Muerte de miembros del grupo ... 206
*b*) Lesiones graves a la integridad física o mental de los miembros del grupo ... 209
*c*) Sometimiento intencional del grupo a condiciones de existencia que hayan de acarrear su destrucción física, total o parcial ... 213
B) Genocidio biológico ... 219
*a*) Imposición de medidas destinadas a impedir los nacimientos en el seno del grupo ... 219
*b*) Traslados forzosos de niños del grupo a otro grupo ... 221
C) Otras modalidades incluidas en el Código Penal español ... 223
*a*) Traslado forzoso del grupo o de individuos del mismo ... 223
*b*) Adopción de medidas tendentes a impedir el género de vida ... 224
*c*) Agresiones sexuales ... 227

II. El tipo subjetivo ... 231
1. *El elemento subjetivo de lo injusto trascendente: Concepto de intención. Especial consideración del elemento volitivo de la intención* ... 231



A) Elementos subjetivos que señalan la dirección de la voluntad hacia la lesión del bien jurídico y elementos subjetivos que concretan la forma de lesión típica ... 233
B) El concepto de intención en la doctrina ... 236
C) El concepto de intención referido al resultado ... 238
D) Estructura del tipo subjetivo de la tentativa. La intención referida al resultado frente a la intención referida a la realización de un acto ejecutivo ... 241
*a*) El tipo subjetivo de la tentativa ... 241
*b*) Relación entre los distintos elementos del tipo subjetivo y la exigencia de voluntad de actuar no condicionada para afirmar la resolución delictiva ... 247
*a'*) La voluntad de actuar ... 247
*b'*) La intención referida a la realización de los actos ejecutivos ... 250
*c'*) Supuestos de coautoría o codelincuencia ... 253
E) Tipos paralelos a una tentativa acabada ... 254
*a*) La voluntad de actuar ... 255
*b*) La realización de la tentativa acabada con dolo eventual ... 256
*c*) La voluntad referida a la producción del resultado ... 258
2. *Aplicación de los resultados obtenidos a la intención en el delito de genocidio* ... 258
3. *El dolo* ... 260
4. *Comisión imprudente* ... 261
5. *Soluciones propuestas a algunos ejemplos concretos* ... 261
6. *El tipo subjetivo del delito de genocidio en el Código penal español* ... 264

III. Comisión por omisión ... 267
1. *Planteamiento del problema en relación con la estructura del delito de genocidio* ... 267
2. *La tentativa en los delitos de comisión por omisión* ... 268
A) Posiciones doctrinales ... 268
B) Conclusiones y solución propuesta ... 277
3. *Aplicación de las conclusiones al delito de genocidio* ... 281
4. *Regulación en el Derecho penal internacional* ... 282

6. RELACIONES CONCURSALES ... 284

I. Ubicación sistemática de los problemas concursales ... 284

II. Planteamiento de los problemas en el ámbito del delito de genocidio ... 284

III. Relaciones concursales referidas exclusivamente al delito de genocidio. 285
1. *La repetición de acciones homogéneas. Unidad típica en sentido estricto.* 285
2. *La relación entre las distintas modalidades de genocidio. Unidad de delito.* 288
A) Planteamiento del problema ... 288
B) *Excursus.* Los tipos mixtos ... 289
C) La relación concursal entre las distintas modalidades de genocidio ... 296

IV. Relaciones concursales entre el delito de genocidio y otras figuras delictivas ... 299
1. *Planteamiento del problema y de las posibles soluciones* ... 299
2. *La solución del concurso de leyes en favor de un tipo mixto acumulativo (solución A)* ... 303
3. *La solución de la descomposición: concurso de leyes con uno solo de los delitos contra bienes jurídicos individuales y concurso de delitos con los demás (solución B)* ... 303

4. *La solución del delito único de genocidio en concurso ideal con los delitos contra bienes jurídicos individuales (solución C)* ..... 305
A) Fundamentación dogmática en atención a los bienes jurídicos ..... 305
B) Estructura concursal y resolución de la misma ..... 308
5. *La solución del delito masivo consumidor (solución D)* ..... 313
6. *Constatación de la conformidad de las soluciones C y D con la regulación en el Código penal español* ..... 316

7. ACTOS PREPARATORIOS, FORMAS IMPERFECTAS DE EJECUCIÓN Y GRADOS DE PARTICIPACIÓN: ARTÍCULO III DE LA CONVENCIÓN Y ARTÍCULOS 607.2 Y 615 DEL CÓDIGO PENAL ..... 322

I. ACTOS PREPARATORIOS, FORMAS IMPERFECTAS DE EJECUCIÓN Y GRADOS DE PARTICIPACIÓN RECOGIDOS EN LA CONVENCIÓN Y SU TRASLADO A NUESTRA LEGISLACIÓN ..... 322
1. *Autoría y complicidad* ..... 323
2. *Asociación y conspiración para cometer genocidio* ..... 323
3. *La instigación directa y pública: provocación y apología del genocidio* .. 325
4. *Tentativa* ..... 327

II. N.º 2 DEL ARTÍCULO 607, APOLOGÍA GENÉRICA Y NEGACIÓN DEL GENOCIDIO ..... 328
1. *Precedentes del precepto* ..... 328
A) Precedentes en la legislación española y génesis del precepto ..... 329
B) Precedentes en la legislación comparada. El delito conocido como «Auschwitzlüge» ..... 334
2. *Naturaleza jurídica del 607.2. ¿Acto preparatorio o delito autónomo?* ... 342
3. *El artículo 607.2 y el derecho a la libertad ideológica y de expresión* ..... 346

8. CONCLUSIONES ..... 358

JURISPRUDENCIA Y DOCUMENTACIÓN COMPLEMENTARIA RELATIVAS A DELITOS INTERNACIONALES, ORDENADAS Y ANOTADAS ..... 364

BIBLIOGRAFÍA ..... 372