

**ESPACIOS DE CONFLUENCIA ENTRE
EL DERECHO INTERNACIONAL PÚBLICO
Y EL DERECHO PENAL**

Libro de casos

**Joana Abrisketa Uriarte
Itziar Casanueva Sanz
Myriam Cabrera Martín
Paula García Andrade
María Nagore Casas
Inés Portabella Cornet
David Velázquez Vioque**

Francisco Javier Gómez Lanz (*dir.*)



COMARES

ESPACIOS DE CONFLUENCIA ENTRE EL DERECHO
INTERNACIONAL PÚBLICO Y EL DERECHO PENAL

Libro de casos

FRANCISCO JAVIER GÓMEZ LANZ
(DIR.)

ESPACIOS DE CONFLUENCIA
ENTRE EL DERECHO INTERNACIONAL
PÚBLICO Y EL DERECHO PENAL

Libro de casos

JOANA ABRISKETA URIARTE
ITZIAR CASANUEVA SANZ
MYRIAM CABRERA MARTÍN
PAULA GARCÍA ANDRADE
MARÍA NAGORE CASAS
INÉS PORTABELLA CORNET
DAVID VELÁZQUEZ VIOQUE

Granada, 2020

PROYECTO DE INNOVACIÓN EDUCATIVA (ACM2018INNOV_02)
ARISTOS CAMPUS MUNDUS 2018

«Colaboración docente y aprendizaje autónomo por descubrimiento en el ámbito de interacción
entre el Derecho penal y el Derecho internacional público»



Aristos Campus Mundus



Campus de
Excelencia
Internacional

© Los autores

© Editorial Comares, S.L.

Polígono Juncaril

C/ Baza, parcela 208

18220 Albolote (Granada)

Tlf.: 958 465 382

<https://www.comares.com> • E-mail: libreriacomares@comares.com

<https://www.facebook.com/Comares> • <https://twitter.com/comareseditor>

<https://www.instagram.com/editorialcomares>

ISBN: 978-84-1369-032-2 • Depósito legal: Gr. 963/2020

FOTOCOMPOSICIÓN, IMPRESIÓN Y ENCUADERNACIÓN: COMARES

SUMARIO

PRESENTACIÓN	XV
--------------------	----

PARTE I EJERCICIO DE LA JURISDICCIÓN POR EL ESTADO Y DERECHO PENAL

«CASO NEYMAR» (DELITOS COMETIDOS EN VARIOS TERRITORIOS) *Javier Gómez Lanz. Comillas-ICADE.*

1. PRESENTACIÓN INTRODUCTORIA	3
1.1. Concepto y fundamento del principio de territorialidad	3
1.2. Regulación legal	3
1.3. El concepto de «territorio»	4
1.4. Delitos pluriterritoriales	5
2. SUPUESTO DE HECHO	5
3. PAUTAS PARA EL ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	6
3.1. Preceptos legales	6
3.2. Jurisprudencia	8
3.3. Doctrina	9
4. ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	9
5. CASOS PARA EXAMINAR POR LOS ALUMNOS	12
5.1. Caso n.º 1	12
5.2. Caso n.º 2	14

CASO «VOLKSWAGEN» (PRINCIPIO DE NACIONALIDAD O PERSONALIDAD ACTIVA) *David Velázquez Vioque, Ramón Llull. ESADE.*

1. PRESENTACIÓN INTRODUCTORIA	17
1.1. Ejercicio de jurisdicción con carácter extraterritorial sobre nacionales y ejecución de la norma con autorización del Estado territorial. Actuaciones policiales conjuntas de distintos Estados en el territorio de uno de ellos	17
1.2. Excepciones y problemas del principio de doble incriminación como requisito del criterio de nacionalidad	19

1.3. La aplicación del principio non bis in ídem en el ámbito del criterio de nacionalidad.....	20
2. SUPUESTO DE HECHO.....	21
3. PAUTAS PARA EL ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO.....	22
3.1. Preceptos legales.....	22
3.2. Jurisprudencia.....	24
3.3. Doctrina.....	25
4. ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO.....	25
5. CASOS PARA EXAMINAR POR LOS ALUMNOS.....	28
5.1. Caso n.º 1.....	28
5.2. Caso n.º 2.....	28
5.3. Caso n.º 3.....	28

CASO «ARCHANGELOS» (DELITOS COMETIDOS EN ALTA MAR Y PRINCIPIO DE JURISDICCIÓN EXCLUSIVA DEL ESTADO DEL PABELLÓN)

María Nagore Casas. Deusto.

1. PRESENTACIÓN INTRODUCTORIA.....	31
1.1. La jurisdicción exclusiva del Estado del pabellón en alta mar y sus excepciones.....	31
1.2. Las especificidades del tráfico ilícito de estupefacientes o sustancias psicotrópicas en alta mar.....	35
2. SUPUESTO DE HECHO.....	37
3. PAUTAS PARA EL ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO.....	39
3.1. Preceptos legales.....	39
3.2. Jurisprudencia.....	42
3.3. Doctrina.....	42
4. ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO.....	42
5. CASOS PARA EXAMINAR POR LOS ALUMNOS.....	46
5.1. Caso n.º 1: <i>Asunto Medvedyev y otros c. Francia</i>	46

CASO «TÍBET» (PRINCIPIO DE JURISDICCIÓN UNIVERSAL)

Itziar Casanueva Sanz. Deusto.

1. PRESENTACIÓN INTRODUCTORIA.....	49
2. SUPUESTO DE HECHO.....	53
3. PAUTAS PARA EL ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO.....	55
3.1. Preceptos legales.....	55
3.2. Jurisprudencia.....	57
3.3. Doctrina.....	58
4. ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO.....	58
5. CASOS PARA EXAMINAR POR LOS ALUMNOS.....	63
5.1. Caso n.º 1 (posible inconstitucionalidad de la LO 1/2014, de 13 de marzo).....	63
5.2. Caso n.º 2.....	63
5.2.1. Caso « <i>Couso</i> ».....	63
5.2.2. Caso « <i>Guantánamo</i> ».....	64

CASO «RUANDA» (INMUNIDADES DE JURISDICCIÓN PENAL RESPECTO DE LOS ÓRGANOS ENCARGADOS DE LAS RELACIONES INTERNACIONALES)

David Velázquez Vioque. Ramón Llull-ESADE.

1.	PRESENTACIÓN INTRODUCTORIA	67
1.1.	Jefes de Estado y de Gobierno: alcance de la inmunidad, relación con la Corte Penal Internacional, ¿se mantiene la inmunidad una vez cesado en el ejercicio del cargo?.....	67
1.2.	Extensión de las inmunidades de jurisdicción penal a los ministros de Asuntos Exteriores cuando se encuentran en misión oficial en territorio extranjero	69
1.3.	Agentes diplomáticos y Agentes consulares: diferencias en la extensión de la inmunidad jurisdiccional penal	70
1.4.	Inviolabilidad por las autoridades territoriales de los locales de las misiones diplomáticas y las oficinas consulares	71
2.	SUPUESTO DE HECHO	71
2.1.	Supuesto n.º 1	71
2.2.	Supuesto n.º 2	72
3.	PAUTAS PARA EL ANÁLISIS DE LOS SUPUESTOS DE HECHO	72
3.1.	Preceptos legales	72
3.2.	Jurisprudencia	75
3.3.	Doctrina.....	75
4.	ANÁLISIS DE LOS SUPUESTOS DE HECHO	76
4.1.	Análisis del supuesto de hecho n.º 1	76
4.2.	Análisis del supuesto de hecho n.º 2	78
5.	CASOS PARA EXAMINAR POR LOS ALUMNOS	79
5.1.	Caso n.º 1.....	79
5.2.	Caso n.º 2.....	80

PARTE II
INTERACCIONES ENTRE EL DERECHO INTERNACIONAL
Y EL DERECHO PENAL INTERNO

CASO «TRATA DE SERES HUMANOS» (RECEPCIÓN DE TRATADOS INTERNACIONALES CON RELEVANCIA PENAL EN EL ORDENAMIENTO INTERNO)

Itziar Casanueva Sanz. Deusto.

1.	PRESENTACIÓN INTRODUCTORIA	83
2.	SUPUESTO DE HECHO	85
3.	PAUTAS PARA EL ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	87
3.1.	Preceptos legales	87
3.2.	Jurisprudencia	89
3.3.	Doctrina.....	89
4.	ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	89
4.1.	Hechos ocurridos antes del 30 de agosto de 2009.....	89
4.2.	Hechos ocurridos el 10 de febrero de 2010	91
4.3.	Hechos ocurridos el 1 de enero de 2011	91
5.	CASOS PARA EXAMINAR POR LOS ALUMNOS	92

5.1. Caso n.º 1 (supuesto de <i>stalking</i> , STS 554/2017, del 12 de julio).....	92
5.2. Caso n.º 2 (supuesto de tráfico de órganos humanos).....	92

CASO «ALAKRANA» (LA PIRATERÍA EN EL DERECHO INTERNACIONAL
Y EN EL DERECHO ESPAÑOL)

Joana Abrisketa Uriarte. Deusto.

1. PRESENTACIÓN INTRODUCTORIA	95
2. SUPUESTO DE HECHO	99
3. PAUTAS PARA EL ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	102
3.1. Preceptos legales	102
3.2. Jurisprudencia.....	110
3.3. Doctrina.....	110
4. ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	111
4.1. La cuestión competencial	111
4.2. El delito de piratería no tipificado en el Código penal en el momento de los hechos	112
4.3. La retroactividad penal por inclusión del delito de piratería como delito más favorable.....	113
4.4. La coautoría.....	114
4.5. La sentencia.....	114
5. CASOS PARA EXAMINAR POR LOS ALUMNOS.....	116
5.1. Caso n.º 1 (caso «Achille Lauro»)	116
5.2. Caso n.º 2 (caso «Playa de Bakio»).....	116
5.3. Caso n.º 3 (caso «Nimesha Duwa»)	117

CASO «OPEN ARMS» (RESCATES EN EL MAR)

Joana Abrisketa Uriarte. Deusto.

1. PRESENTACIÓN INTRODUCTORIA	119
1.1. El deber de rescate	119
1.2. El puerto seguro	120
2. SUPUESTO DE HECHO.....	123
2.1. La respuesta de Italia	124
2.2. La respuesta de España	125
2.3. La respuesta de algunos Estados miembros de la Unión Europea	126
3. PAUTAS PARA EL ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	127
3.1. Preceptos legales	127
3.2. Jurisprudencia	130
3.3. Doctrina	130
4. ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	130
5. CASOS PARA EXAMINAR POR LOS ALUMNOS.....	133
5.1. Caso n.º 1.....	133
5.2. Caso n.º 2.....	134

COMPETENCIAS DE LA UNIÓN EUROPEA EN MATERIA PENAL,
ASPECTOS INSTITUCIONALES Y CARACTERES DE SUS NORMAS

Paula García Andrade. Comillas-ICADE.

1.	PRESENTACIÓN INTRODUCTORIA	135
1.1.	El sistema de competencias en materia penal en la Unión Europea	135
1.2.	Evolución de la atribución de poderes a la UE en materia penal: de la cooperación intergubernamental a la «normalización» con cautelas	138
1.3.	Aplicación de la doctrina de las competencias implícitas al ámbito penal.....	140
1.4.	Caracteres de las normas penales europeas	142
1.5.	La geometría variable en la CPJP	144
2.	SUPUESTO DE HECHO	145
3.	PAUTAS PARA EL ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	146
3.1.	Preceptos legales	146
3.2.	Jurisprudencia	147
3.3.	Doctrina.....	148
4.	ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	148
5.	CASOS PARA SU RESOLUCIÓN POR PARTE DEL ALUMNO	151
5.1.	Caso n.º 1.....	151
5.2.	Caso n.º 2.....	151

PARTE III
INTERACCIONES ENTRE LA JURISDICCIÓN INTERNACIONAL
Y LA JURISDICCIÓN PENAL INTERNA

CASO «ANSAR DINE»

Inés Portabella Cornet. Ramón Lull-ESADE.

1.	PRESENTACIÓN INTRODUCTORIA	155
1.1.	La Corte Penal Internacional	155
1.1.1.	<i>Principio de complementariedad respecto de las jurisdicciones nacionales</i>	155
1.1.2.	<i>Cooperación de los Estados en el funcionamiento de la Corte (detención, cumplimiento de las penas, adecuación de los ordenamientos jurídicos internos)</i>	156
1.2.	Las cláusulas mutuas de subsidiariedad (art. 23 LOPJ y Estatuto de la CPI)	157
1.3.	Penas: compatibilidad con resoluciones de tribunales europeos o internacionales.	157
1.4.	El recurso ante el Tribunal Europeo de Derechos Humanos (TEDH) y repercusión interna de sus sentencias.....	158
2.	SUPUESTO DE HECHO	159
3.	PAUTAS PARA EL ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	159
3.1.	Preceptos legales	159
3.2.	Jurisprudencia	162
3.3.	Doctrina.....	162
4.	ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	162
5.	CASOS PARA EXAMINAR POR LOS ALUMNOS	164
5.1.	Caso n.º 1.....	164
5.2.	Caso n.º 2.....	165

PARTE IV
MECANISMOS DE COOPERACIÓN JUDICIAL
Y POLICIAL EN EL ÁMBITO INTERNACIONAL

CASO «TAILANDIA» (EXTRADICIÓN)
Myriam Cabrera Martín. Comillas-ICADE.

1.	PRESENTACIÓN INTRODUCTORIA	169
2.	SUPUESTO DE HECHO	173
3.	PAUTAS PARA EL ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	175
3.1.	Preceptos legales	175
3.2.	Jurisprudencia	176
3.3.	Doctrina	177
4.	ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	177
4.1.	Regulación	177
4.2.	Especialidad, doble incriminación y <i>minima non curat praetor</i>	177
4.3.	Principio de no entrega del nacional-protección de nacionales de otros países miembros de la UE	179
4.4.	Preferencia de la jurisdicción del Estado requerido	181
4.5.	Riesgo de sometimiento a pena de muerte o a cadena perpetua	183
4.6.	Carácter mixto del procedimiento de extradición	185
5.	CASOS PARA SU RESOLUCIÓN POR PARTE DEL ALUMNO	186
5.1.	Caso n.º 1	186
5.2.	Caso n.º 2	187
5.3.	Caso n.º 3	187

PARTE V
DERECHO PENAL Y EXTRANJERÍA

LA SUSTITUCIÓN DE PENAS PARA EXTRANJEROS (ART. 89 CP)
Javier Gómez Lanz. Comillas-ICADE.

1.	PRESENTACIÓN INTRODUCTORIA	191
1.1.	Las formas sustitutivas de las penas privativas de libertad en el Código Penal español	191
1.2.	La sustitución de la pena de prisión para extranjeros	192
1.3.	El fundamento de la expulsión del territorio nacional como medida sustitutiva de la pena de prisión para extranjeros	195
1.4.	La particular situación de los refugiados	196
2.	SUPUESTO DE HECHO	196
3.	PAUTAS PARA EL ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	197
3.1.	Preceptos legales	197
3.2.	Jurisprudencia	200
3.3.	Doctrina	200
4.	ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	200
5.	Casos para su resolución por parte del alumno	203
5.1.	Caso n.º 1	203
5.2.	Caso n.º 2	203

DELITOS CONTRA LOS DERECHOS DE LOS CIUDADANOS
EXTRANJEROS (ART. 318 BIS CP)
Javier Gómez Lanz. Comillas-ICADE.

1.	PRESENTACIÓN INTRODUCTORIA	205
1.1.	Tipos básicos	205
1.2.	Tipos cualificados	206
1.3.	Tipo privilegiado	207
1.4.	Culpabilidad	207
1.5.	Responsabilidad penal de las personas jurídicas	207
2.	SUPUESTO DE HECHO	208
3.	PAUTAS PARA EL ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	209
3.1.	Preceptos legales	209
3.2.	Jurisprudencia	210
3.3.	Doctrina	210
4.	ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	210
5.	CASOS PARA EXAMINAR POR LOS ALUMNOS	213
5.1.	Caso n.º 1	213
5.2.	Caso n.º 2	213

PARTE VI
PRINCIPIOS GENERALES Y ELEMENTOS
DE LOS CRÍMENES EN EL DERECHO INTERNACIONAL PENAL

PRINCIPIOS GENERALES DE LA RESPONSABILIDAD PENAL
EN EL DERECHO INTERNACIONAL
Myriam Cabrera Martín. Comillas-ICADE.

1.	PRESENTACIÓN INTRODUCTORIA	217
1.1.	Concepto y evolución del Derecho internacional penal	217
1.2.	Principios generales que informan el Derecho internacional penal. El Estatuto de la Corte Penal Internacional	218

CASO «LUBANGA» (ELEMENTOS CONFIGURADORES DE LA RESPONSABILIDAD PENAL
EN EL DERECHO INTERNACIONAL)
Myriam Cabrera Martín. Comillas-ICADE.

1.	PRESENTACIÓN INTRODUCTORIA	221
2.	SUPUESTO DE HECHO	226
3.	PAUTAS PARA EL ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	227
3.1.	Preceptos legales	227
3.2.	Jurisprudencia	228
3.3.	Doctrina	229
4.	ANÁLISIS DEL SUPUESTO DE HECHO	229
4.1.	Competencia temporal de la CPI-Aplicación de la Ley en el tiempo	229
4.2.	Aspecto objetivo- <i>Actus reus</i>	229
4.3.	Elemento intencional- <i>Mens rea</i>	231

4.4.	Grado de participación.....	233
4.5.	Determinación de la pena	234
5.	CASOS PARA EXAMINAR POR LOS ALUMNOS.....	234
5.1.	Caso n.º 1.....	234
5.2.	Caso n.º 2.....	235

PRESENTACIÓN

Este libro es el resultado del proyecto de innovación educativa Aristos Campus Mundus titulado «Colaboración docente y aprendizaje autónomo por descubrimiento en el ámbito de interacción entre el Derecho penal y el Derecho internacional público», desarrollado entre 2018 y 2020 por varios profesores e investigadores de Derecho internacional y penal de las Facultades de Derecho de la Universidad Pontificia Comillas (ICADE), de la Universidad de Deusto y de la Universidad Ramón Llull (ESADE).

Pero es, ante todo, el fruto de una convicción, compartida por los autores, acerca de la bondad de las experiencias integradas de docencia e investigación. Es indudable que, tanto en el ámbito docente como en el investigador, la «asignatura» o la «materia» se han concebido tradicionalmente de forma cerrada y aislada, compartimentos estancos alejados del modo en el que los problemas (y, desde luego, los retos profesionales) se plantean y se afrontan realmente en el ámbito del Derecho.

Por el contrario, en el terreno educativo, el desarrollo integral y crítico del estudiante aconseja articular de otra forma el espacio docente y plantear estrategias de coordinación de forma que el alumno tenga que recurrir al conocimiento adquirido en diversas esferas para la resolución de aquellas cuestiones que las involucran. Del mismo modo, en cuanto atañe a la investigación, no cabe duda de que, a pesar de la inveterada defensa de la autonomía de cada disciplina teórica por parte de sus practicantes, la riqueza de las aportaciones que surgen de la «fertilización cruzada» propicia un entendimiento más cabal de las cuestiones abordadas y se traduce en propuestas más comprensivas y armónicas.

Así las cosas, esta obra pretende definir, sistematizar y examinar los múltiples y complejos espacios de encuentro entre el Derecho penal y el Derecho internacional público, y hacerlo desde una perspectiva que, superando la mera «coordinación», asuma la necesidad de auténtica «integración» entre ambas disciplinas. En consecuencia, aun cuando cada uno de los temas examinados tiene un responsable, tanto

la estrategia para acometer la materia como los criterios manejados para su análisis y resolución son el resultado de la labor conjunta de, al menos, un profesor especialista de cada una de las disciplinas implicadas.

Adicionalmente, la presentación de las cuestiones contempladas adopta una estructura que propicia un acercamiento a los contenidos más autónomo y dinámico, centrado en la búsqueda de solución para supuestos problemáticos concretos y en el desarrollo de argumentaciones dirigidas a defender la solución propuesta. Ello favorece la generación de un círculo de aprendizaje entre los principios generales expuestos al inicio de cada materia y las inducciones a partir de interrogantes surgidos sobre el cimiento de ejemplos y experiencias de carácter práctico.

Los autores confiamos en que esta propuesta resulte atractiva, en primer lugar, para los estudiantes del Grado en Derecho, que podrán acceder al conocimiento práctico de cuestiones que entrañan necesariamente la consideración conjunta de materias diversas a través de un sistema orientado a adquirir un método de trabajo para toda su vida profesional. Pero creemos que se trata de una obra que profesores y profesionales del Derecho penal, el Derecho internacional público y el Derecho de la Unión Europea pueden encontrar de utilidad, pues, pese a no constituir un trabajo de investigación al uso, constituye sin duda una aportación novedosa, dado que no existe en la actualidad ninguna obra de estas características.

La Prof.^a Abrisketa Uriarte ha sido responsable de la redacción de los casos «Alakrana» y «Open Arms», incluidos en la parte II (Interacciones entre el Derecho internacional y el Derecho penal interno).

La Prof.^a Cabrera Martín, del caso «Tailandia» (parte IV, Mecanismos de cooperación judicial y policial en el ámbito internacional), así como de los «Principios generales de la responsabilidad penal en el Derecho internacional» y del caso «Lubanga» (parte VI – Principios generales y elementos de los crímenes en el Derecho internacional penal).

La Prof.^a Casanueva Sanz, del caso «Tíbet» (en la parte I, Ejercicio de la jurisdicción por el Estado y Derecho penal) y del caso sobre «Trata de seres humanos» (parte II, Interacciones entre el Derecho internacional y el Derecho penal interno).

La Prof.^a García Andrade, del caso relativo a las «Competencias de la Unión Europea en materia penal» (parte II, Interacciones entre el Derecho internacional y el Derecho penal interno).

El Prof. Gómez Lanz, coordinador de la obra, del caso «Neymar» (parte I, Ejercicio de la jurisdicción por el Estado y Derecho penal) y de los dos casos de la parte V (Derecho Penal y Extranjería).

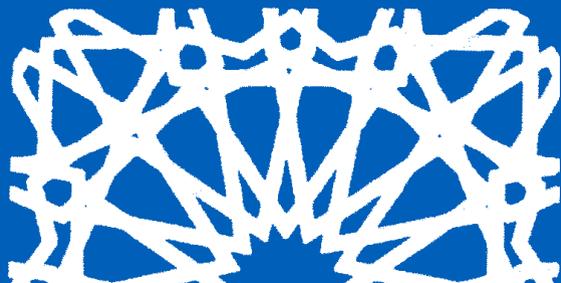
La Prof.^a Nagore Casas, del caso «Archangelos» en la parte I (Ejercicio de la jurisdicción por el Estado y Derecho penal).

La Prof.^a Portabella Cornet, del caso «Ansar Dine», en la parte III (Interacciones entre la jurisdicción internacional y la jurisdicción penal interna).

Y el Prof. Velázquez Vioque, de los casos «Volkswagen» y «Ruanda», de la parte I de esta obra (Ejercicio de la jurisdicción por el Estado y Derecho penal).

La elaboración de esta obra ha constituido para todos nosotros una experiencia muy gratificante de colaboración interuniversitaria, propiciada una vez más por la agregación estratégica de nuestras tres Universidades en el campus de excelencia Aristos Campus Mundus 2015 (ACM 2015).

LOS AUTORES



ISBN 978-84-1369-032-2



9 788413 690322