

ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	XIII
PRÓLOGO DE JESÚS-MARÍA SILVA SÁNCHEZ	XVII
PRÓLOGO DE CARLOS JULIO LASCANO.....	XXI

INTRODUCCIÓN

1. Planteamiento del problema.....	1
2. Importancia y actualidad de la cuestión	7

Primera parte

ESTADO DE LA CUESTIÓN

Capítulo I

ANÁLISIS DOCTRINARIO

1. Posturas que rechazan la aplicación de la costumbre internacional en el ámbito penal de orden interno	13
2. Posiciones que admiten la aplicación de la norma consuetudinaria internacional a cuestiones penales de orden interno	15

Capítulo II

SELECCIÓN DE PRONUNCIAMIENTOS DE LA CSJN

1. Introducción	21
2. Fallos en general de la CSJN en relación con la costumbre internacional.....	22

3. Pronunciamientos medulares de la CSJN en relación a la costumbre internacional en crímenes de derecho internacional.....	26
3.1. Primeras aproximaciones	31
3.2. La etapa central	35

Capítulo III

PRIMERAS APROXIMACIONES CRÍTICAS A LOS FALLOS RESEÑADOS

1. ¿Es correcto que un tribunal nacional como la CSJN recurra a la costumbre internacional para fundar punibilidad?	49
2. ¿Constató la CSJN la existencia de la norma consuetudinaria internacional?	67
3. ¿Deberían quedar impunes los autores y partícipes de crímenes de derecho internacional en la República Argentina?	76

Segunda parte

LA COSTUMBRE INTERNACIONAL EN EL DERECHO INTERNACIONAL PÚBLICO Y EN EL DERECHO PENAL INTERNACIONAL

Capítulo I

LA COSTUMBRE INTERNACIONAL

1. Introducción.....	81
2. Concepto	88
2.1. La costumbre internacional como manifestación de una norma ya existente....	92
2.2. La costumbre internacional como fuente normativa	92
2.3. La teoría de Ago: la costumbre como un derecho espontáneo.....	95

2.4. Teorías negatorias del Derecho Internacional (y de la costumbre internacional).....	96
3. Elementos constitutivos	97
3.1. Concepción tradicional	98
3.2. Otras posturas	125
4. Costumbre internacional según el TPIY	131
5. La identificación de la costumbre internacional.....	133
5.1. La prueba del elemento objetivo	137
5.2. Las manifestaciones de la <i>opinio iuris</i>	143
6. Los jueces: ¿participan en el proceso de formación de la costumbre internacional en cuanto a la generación de un tipo penal?	145
7. La interacción con los tratados internacionales.....	151
7.1. Efecto declarativo	151
7.2. Efecto cristalizador.....	152
7.3. Efecto constitutivo	155
8. Las clases de costumbre internacional.....	156
8.1. Costumbres generales	156
8.2. La costumbre particular.....	159
9. La desuetudo y la elaboración de nuevas normas consuetudinarias internacionales	160
10. Nuestra posición.....	162

Capítulo II

JUS COGENS

1. Introducción	165
2. Perspectiva histórica.....	166
3. Fundamento.....	169
4. El <i>jus cogens</i> en el ámbito del DIP.....	172
5. Concepto	177
6. Caracteres del <i>jus cogens</i> en el DIP.....	182
6.1. Imperatividad	182
6.2. Generalidad	184

6.3. Generación formal mayoritaria	185
6.4. Irretroactividad.....	186
6.5. Vinculatoriedad universal.....	187
6.6. Imprescriptibilidad	187
6.7. Formulación cambiante	188
6.8. Jerarquía superior.....	189
7. Las normas de <i>jus cogens</i>	189
8. Reconocimiento jurisprudencial.....	191
9. Recapitulación.....	195

Tercera parte

COHERENCIA E INCOHERENCIAS CON EL DIP Y EL DPI EN LA APLICACIÓN DE LA COSTUMBRE INTERNACIONAL EN CASOS PENALES EN EL ÁMBITO INTERNO ARGENTINO

Capítulo I

DISFUNCIONALIDADES DE LA APLICACIÓN DE LA COSTUMBRE INTERNACIONAL EN EL ESPACIO INTERNO

1. Introducción.....	201
2. Relación entre el derecho interno y el internacional.....	203
2.1. La concepción dualista	205
2.2. La concepción monista	207
2.3. El pluralismo jurídico	208
3. Admisión de la costumbre internacional en el derecho comparado	209
4. Recepción del derecho consuetudinario internacional en el ordenamiento jurídico argentino.....	210
5. El art. 118 de la Constitución Nacional argentina: ¿consagra la recepción con jerarquía constitucional de la costumbre internacional o de la norma de <i>jus cogens</i> ?.....	215
6. Recapitulación.....	224

Capítulo II

EL PRINCIPIO DE LEGALIDAD PENAL
Y LA COSTUMBRE INTERNACIONAL

1. Introducción	227
2. El principio de legalidad en el sistema penal continental: la postura dominante	230
2.1. Reserva de ley en materia penal: <i>lex scripta</i>	236
2.2. El principio de taxatividad legal o determinación de la ley penal: <i>lex certa</i>	237
3. El principio de legalidad en el nivel regional internacional	238
4. El principio de legalidad en el Derecho penal internacional	246
4.1. El principio de legalidad penal ante el Tribunal de Núremberg	246
4.2. El principio de legalidad penal en el DPI actual	248
5. La creación de formas de participación criminal por la costumbre internacional	254
5.1. Empresa criminal conjunta	256
5.2. ¿Es correcto que una costumbre internacional constituya la fuente de creación de una forma de participación criminal?	258
6. El principio de legalidad penal en Argentina	262
7. La tesis aquí defendida	266
CONCLUSIONES	281
BIBLIOGRAFÍA	295
JURISPRUDENCIA CONSULTADA.....	317