

Índice

Capítulo 1 APROXIMACIÓN A LA HISTORIA DEL DERECHO INTERNACIONAL

JOSÉ MARÍA BENEYTO

I.	LA CONCEPCIÓN MODERNA DEL DERECHO INTERNACIONAL: LA SOBERANÍA ESTATAL, SUÁREZ, GROCIO, Y EL PRINCIPIO DEL EQUILIBRIO DEL PODER.....	18
II.	EL DESARROLLO DEL DERECHO NATURAL DURANTE LOS SIGLOS XVII Y XVIII. GROCIANOS Y NATURALISTAS. RACIONALISTAS Y PRAGMÁTICOS. EMERICH DE VATTEL	26
III.	EL TRIUNFO DEL POSITIVISMO Y SUS DIVERSAS ESCUELAS EN EL SIGLO XIX	39
IV.	LA PERVIVENCIA DEL DERECHO NATURAL Y LA EMERGENCIA DEL LIBERALISMO, EL NACIONALISMO Y EL SOLIDARISMO.....	48
V.	LA PROFESIONALIZACIÓN Y ESPECIALIZACIÓN DEL DERECHO INTERNACIONAL Y LA APERTURA AL MUNDO NO OCCIDENTAL. LA PRÁCTICA DURANTE ESTE PERIODO	56
VI.	DEL TRATADO DE VERSALLES DE 1919 AL FINAL DE LA SEGUNDA GUERRA MUNDIAL: LA TRANSFORMACIÓN DE LA DISCIPLINA POR EL INTERNACIONALISMO LIBERAL	70
VII.	EL DERECHO INTERNACIONAL DE LA SEGUNDA POSTGUERRA Y LA GUERRA FRÍA	80
VIII.	LA DESCOLONIZACIÓN, LA CAÍDA DEL MURO DE BERLÍN Y LAS NUEVAS PERSPECTIVAS DEL DERECHO INTERNACIONAL CONTEMPORÁNEO	88
	BIBLIOGRAFÍA.....	101

Capítulo 2 EL SISTEMA INTERNACIONAL: IMAGEN Y ANÁLISIS DE LAS RELACIONES INTERNACIONALES

ESTHER BARBÉ

I.	SISTEMA INTERNACIONAL COMO IMAGEN DE LAS RELACIONES INTERNACIONALES.....	105
	1. Tradiciones de pensamiento	106
	2. Sistema internacional: el mundo hobbesiano	109
	3. De sistema internacional a sociedad internacional	113
II.	SISTEMA INTERNACIONAL COMO INSTRUMENTO DE ANÁLISIS DE LAS RELACIONES INTERNACIONALES	117

1. Definición de sistema internacional	118
2. Niveles de análisis y cambio en el sistema internacional.....	121
3. Actores internacionales	123
4. Estructura del sistema internacional.....	126
4.1. Estructura material: Polaridad	129
4.2. Estructura social: Poder, ideas e instituciones	133
III. CRISIS DEL SISTEMA INTERNACIONAL EN EL SIGLO XXI.....	137
1. Etapas del orden internacional: constitución, transición y contestación	140
2. Poder: del “momento unipolar” a la emergencia de nuevas poten-	
cias	142
3. Del “momento neoidealista” a la controversia normativa	147
4. Instituciones: del “nuevo tiempo mundial” a la crisis del multilate-	
ralismo.....	151
5. Conclusiones.....	156
BIBLIOGRAFÍA.....	158

Capítulo 3

EL SISTEMA INTERNACIONAL CONTEMPORÁNEO: SU DIMENSIÓN NORMATIVA

ZLATA DRNAS DE CLÉMENT

CONSIDERACIONES PRELIMINARES.....	165
I. CONSTITUCIONALISMO	170
1. Constitucionalismo Internacional	170
2. Constitucionalismo Global	174
2.1. Aproximación general	174
2.2. El Proyecto “Global Constitutionalism and Global Govern-	
ance” del Max Planck Institut for Comparative Public Law	
and International Law de Heidelberg.....	180
2.3. Proyectos del Instituto de La Haya para la Innovación del	
Derecho (ex Instituto de La Haya para la Internacionaliza-	
ción del Derecho (HiIL)	182
II. DERECHO ADMINISTRATIVO GLOBAL.....	185
III. LA DEBILITACIÓN DEL CONSTITUCIONALISMO Y NORMATI-	
VISMO DESDE DISTINTAS ESCUELAS DE DERECHO	187
1. Escuela de Yale (Escuela de New Haven o Escuela del Proceso Jurídico	
Transnacional o de la Jurisprudencia orientada a la Política)...	187
2. Escuela de Harvard (Legal Process School)	189
IV. PLURALISMO JURÍDICO GLOBAL	191
V. PLURALISMO INTERPRETATIVO (<i>JUDICIAL LAW MAKING</i>).....	193
VI. PROGRESISMO TRANSNACIONAL. PLURALISMO RADICAL	197
1. Critical Legal Studies (NAIL, “New Stream”)	204
2. Constitucionalismo Global Orgánico.....	208
VII. REFLEXIONES FINALES	209
VIII. BIBLIOGRAFÍA.....	212

Capítulo 4
**FUNDAMENTO Y CONCEPTO DEL DERECHO
 INTERNACIONAL PÚBLICO**

CARLOS JIMÉNEZ PIERNAS

I.	INTRODUCCIÓN.....	217
II.	CONSECUENCIAS NORMATIVAS DE LA DESIGUALDAD ENTRE LOS ESTADOS.....	220
III.	EL DERECHO INTERNACIONAL COMO SISTEMA JURÍDICO.....	222
IV.	EL FENÓMENO DE LA ORGANIZACIÓN INTERNACIONAL.....	224
V.	ESTRUCTURAS NORMATIVAS Y FUNCIONES DEL DI.....	226
VI.	UNIVERSALISMO Y PARTICULARISMO.....	234
VII.	UNA APROXIMACIÓN SISTÉMICA AL CONCEPTO DE DIP.....	236
VIII.	FUNDAMENTACIÓN DEL DIP.....	238
IX.	DEFINICIÓN.....	244
X.	EL PAPEL DE LOS POSTULADOS AXIOLÓGICOS.....	247
XI.	CARACTERES Y CONTENIDO DEL DIP.....	252
	1. La sectorialización del DIP.....	252
	2. Cambios cuantitativos en el contenido del DIP.....	256
	3. Cambios cualitativos en el contenido del DIP.....	257
XII.	NATURALEZA NORMATIVA DEL DIP.....	258
XIII.	LA ADQUISICIÓN DEL CONOCIMIENTO EN EL DIP.....	261
	1. Principios epistemológicos.....	261
	2. La práctica internacional.....	265
	BIBLIOGRAFÍA.....	267

Capítulo 5
DERECHO DISPOSITIVO Y DERECHO IMPERATIVO

RAFAEL CASADO RAIGÓN

I.	EL RELATIVISMO DEL DERECHO INTERNACIONAL.....	274
II.	LAS NORMAS JURÍDICAS INTERNACIONALES.....	276
	1. Clasificación.....	276
	2. El derecho internacional general.....	277
	2.1. Práctica extendida y representativa.....	277
	2.2. Oponibilidad.....	279
	2.3. Fuentes.....	280
	3. El derecho internacional particular.....	281
	3.1. Convencional.....	281
	3.2. Consuetudinario. La costumbre particular como expresión de una práctica común.....	283
III.	LAS OBLIGACIONES <i>ERGA OMNES</i>	285
	1. Su definición. El célebre <i>dictum de la Barcelona Traction</i>	285
	2. Obligaciones <i>erga omnes</i> y normas de <i>ius cogens</i>	286
	3. Obligaciones <i>erga omnes</i> y derecho internacional general.....	289
	4. Obligaciones <i>erga omnes partes</i>	290

IV.	LA JERARQUÍA NORMATIVA EN UN ORDENAMIENTO DE NATURALEZA ESENCIALMENTE DISPOSITIVA	291
1.	<i>Lex posterior derogat legi priori</i>	291
2.	La excepción del <i>ius cogens</i>	292
3.	Las obligaciones contraídas en virtud de la Carta de las Naciones Unidas	293
V.	LA EXISTENCIA DE NORMAS IMPERATIVAS EN DERECHO INTERNACIONAL	295
1.	El <i>ius cogens</i> en cierta perspectiva histórica	295
2.	El artículo 53 de la Convención sobre el Derecho de los Tratados ..	298
3.	Algunas manifestaciones de la recepción del <i>ius cogens</i>	299
VI.	EL <i>IUS COGENS</i> Y LA CORTE INTERNACIONAL DE JUSTICIA...	301
1.	Pronunciamientos sobre el <i>ius cogens</i>	301
2.	Contribución de la CIJ al <i>ius cogens</i>	303
VII.	CONCEPTO E IDENTIFICACIÓN DEL <i>IUS COGENS</i>	307
1.	Concepto	307
2.	Características esenciales	309
3.	Identificación	311
3.1.	Criterios	311
3.2.	Fuentes	313
3.3.	Prueba	313
VIII.	CONSECUENCIAS JURÍDICAS DEL <i>IUS COGENS</i>	315
1.	Introducción	315
2.	Para los tratados y otras fuentes del Derecho Internacional	316
2.1	Nulidad de los tratados	316
2.2.	Falta de efecto de las reservas a los tratados en las normas imperativas	318
2.3.	Procedimiento (control) a los efectos de la nulidad	319
2.4.	Consecuencias jurídicas para otras fuentes del derecho internacional.....	324
3.	En el derecho de la responsabilidad internacional	326
3.1.	De los crímenes internacionales a las violaciones graves de obligaciones emanadas de normas imperativas de derecho internacional general	326
3.2.	Consecuencias adicionales de esas violaciones graves	328
3.3.	Contramedidas por un Estado no lesionado	330
3.4.	Invocación de la responsabilidad por un Estado no lesionado.	332
3.5.	<i>Ius cogens</i> y circunstancias que excluyen la ilicitud de un hecho.....	334
IX.	CATÁLOGO DE NORMAS IMPERATIVAS	335
	REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS	337

Capítulo 6
LA CIENCIA DEL DERECHO INTERNACIONAL

ÁNGEL J. RODRIGO

INTRODUCCIÓN.....	341
I. EL ORIGEN DE LA CIENCIA DEL DERECHO INTERNACIONAL.....	344
1. Los precedentes: el Derecho internacional entre el derecho natural y el derecho positivo.....	345
2. La autonomía de la ciencia del Derecho internacional: L. Oppenheim.....	348
II. LAS FUNCIONES DE CIENCIA DEL DERECHO INTERNACIONAL: LA EXPLICACIÓN DEL CARÁCTER JURÍDICO.....	349
1. El positivismo voluntarista.....	351
1.1. La autolimitación de la voluntad del Estado: G. Jellinek.....	352
1.2. La unidad de voluntades estatales (<i>Vereinbarung</i>): H. Triepel....	353
1.3. El principio <i>pacta sunt servanda</i> : D. Anzilotti.....	354
2. La norma fundamental: H. Kelsen.....	355
3. El carácter jurídico como una categoría creada por el pensamiento humano: R. Ago.....	357
4. La regla de reconocimiento: H.L.A. Hart.....	359
5. El derecho presuntivo internacional: J. Klabbers.....	364
6. La teoría interaccional de la obligación jurídica internacional: J. Brunnée y S.J. Toope.....	367
III. LA PRAXIS DEL DERECHO INTERNACIONAL.....	370
1. La metodología científica.....	370
1.1. La aproximación interdisciplinar al Derecho internacional...	372
1.2. Los métodos científicos.....	376
2. Las fuentes de conocimiento.....	381
2.1. Las fuentes primarias.....	381
2.2. Las fuentes secundarias.....	383
2.3. Los blogs y las redes sociales.....	387
a) Los blogs jurídicos.....	387
b) Las redes sociales: Twitter.....	389
3. Las profesiones: El Derecho internacional como profesión.....	391
3.1. La profesionalización del Derecho internacional.....	391
3.2. Las profesiones.....	394
a) Los académicos: objetividad, significado social y nuevas ideas.....	395
b) Los asesores jurídicos (International and national legal advisers): Entre el derecho y la política.....	398
c) Los jueces internacionales: Entre la neutralidad y la interpretación.....	401
CONCLUSIONES.....	402
BIBLIOGRAFÍA.....	405

Capítulo 7
**LOS PRINCIPIOS ESTRUCTURALES
 DEL DERECHO INTERNACIONAL**

XAVIER PONS RAFOLS

I.	DELIMITACIÓN E IDENTIFICACIÓN DE LOS PRINCIPIOS ESTRUCTURALES DEL DERECHO INTERNACIONAL.....	412
1.	La presencia de unos principios estructurales en el ordenamiento jurídico-internacional.....	412
1.1.	La protección de valores e intereses fundamentales de carácter sistémico.....	413
1.2.	Delimitación con otras nociones similares o confluyentes.	416
2.	Formulación y enunciación de los principios estructurales del Derecho Internacional.....	420
2.1.	Antecedentes y primeras formulaciones	420
2.2.	La Declaración sobre los Principios	424
3.	La interacción entre los principios estructurales, las normas imperativas y las obligaciones <i>erga omnes</i> en el Derecho Internacional.....	428
3.1.	Los principios estructurales y las normas imperativas o de <i>ius cogens</i>	428
3.2.	Los principios estructurales y las obligaciones <i>erga omnes</i>	434
4.	Ensayo de clasificación de los principios estructurales del Derecho Internacional.....	436
II.	ALCANCE Y CONTENIDO DE LOS PRINCIPIOS ESTRUCTURALES DEL DERECHO INTERNACIONAL.....	439
1.	Principios consustanciales a la misma existencia del Derecho Internacional.....	439
1.1.	La igualdad soberana de los Estados.....	439
1.2.	La buena fe en el cumplimiento de las obligaciones internacionales.....	442
1.3.	La no intervención en los asuntos internos de otros Estados.	444
2.	Principios emanados de las transformaciones recientes del Derecho Internacional y de su creciente institucionalización	447
2.1.	La prohibición del uso o amenaza de la fuerza	447
2.2.	El arreglo pacífico de las controversias internacionales	454
2.3.	La igualdad de derechos y la libre determinación de los pueblos.....	457
2.4.	La cooperación entre los Estados.....	463
3.	Principios derivados de la progresiva humanización del Derecho Internacional y relacionados con otros bienes públicos mundiales	466
3.1.	Los principios básicos de humanidad.....	466
3.2.	La promoción y protección de los derechos humanos, la democracia y el estado de derecho.....	471
3.3.	La protección del medio ambiente y el desarrollo sostenible....	475
	BIBLIOGRAFÍA.....	479

Capítulo 8

**LAS FUENTES DEL DERECHO INTERNACIONAL:
INTRODUCCIÓN GENERAL Y MEDIOS AUXILIARES
(LA JURISPRUDENCIA Y LA DOCTRINA CIENTÍFICA)**

MANUEL BECERRA RAMÍREZ

I. LA JURISPRUDENCIA COMO FUENTE DE DERECHO INTERNACIONAL.....	485
1. Introducción	485
2. La función judicial en el derecho internacional contemporáneo	487
3. Origen y discusión del artículo 38-1 del Estatuto de la Corte Internacional de Justicia	488
3.1. Decidir <i>Ex aequo et bono</i>	491
3.2. ¿El artículo 38-1-d se refiere solo a la Corte Internacional de Justicia?.....	492
4. Medidas Cautelares	494
5. Las Opiniones Consultivas.....	499
6. Otro tipo de decisiones	503
7. Decisiones de los tribunales internos.....	503
8. Relación entre las decisiones de los tribunales con otras fuentes de derecho internacional.....	506
8.1. La jurisprudencia y los tratados.....	506
8.2. El carácter consensual de la jurisdicción internacional.....	507
8.3. La jurisprudencia y la costumbre	510
8.4. Los principios generales del derecho	514
8.5. La enseñanza del derecho internacional y la jurisprudencia ..	514
9. La indeterminación del <i>jus cogens</i> y la labor jurisprudencial.....	516
10. Incumplimiento de las sentencias de las Cortes Internacionales.....	521
11. Ser o no ser. El carácter vinculatorio de las decisiones judiciales como medios auxiliares.....	523
12. Jurisprudencia y la fragmentación.....	528
13. La jurisprudencia en materia penal internacional	532
14. Conclusiones.....	539
II. LA DOCTRINA	540
1. La doctrina de los publicistas de mayor calificación de varias naciones	540
2. El recurso de los tribunales a la doctrina.....	541
3. La doctrina Institucional.....	542
4. Críticas a la doctrina.....	544
BIBLIO-HEMEROGRAFÍA	545

Capítulo 9

**FUENTES DEL DERECHO INTERNACIONAL PÚBLICO.
LOS PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO**

SANTIAGO RIPOL CARULLA

PRESENTACIÓN	551
--------------------	-----

I.	LOS PGD EN LOS DEBATES DEL COMITÉ DE LOS DIEZ.....	552
1.	De las reglas reconocidas por la conciencia jurídica de las naciones civilizadas a los principios generales del derecho reconocidos por las naciones civilizadas.....	552
2.	Una fuente autónoma del derecho internacional.....	557
2.1.	Un debate sobre los límites del positivismo.....	557
2.2.	Los PGD como reflejo de los valores de la sociedad.....	559
2.3.	Los PGD en el Estatuto del TPJI. Voluntarismo y PGD.....	560
2.4.	Reconocidos por las naciones civilizadas o por la comunidad de naciones.....	563
II.	ÁMBITOS EN LOS QUE EL TPJI Y LA CIJ HAN RECURRIDO CON FRECUENCIA A LOS PGD.....	564
1.	Principios sobre la competencia de los tribunales internacionales ...	564
2.	Reglas de interpretación.....	566
3.	Principios relativos a los atributos de los sujetos de derecho internacional.....	568
4.	La obligación de reparar.....	569
III.	LOS PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO EN EL DERECHO INTERNACIONAL.....	571
1.	Clases de PGD y formas de reconocimiento.....	572
1.1.	PGD derivados de los sistemas jurídicos nacionales.....	572
1.2.	PGD propios del sistema jurídico internacional.....	576
1.3.	PGD de alcance general y PGD de alcance sectorial.....	578
2.	Operatividad y límites.....	578
3.	Interrelación de los PGD con las otras fuentes del derecho internacional.....	581
4.	Nuevas consideraciones sociales y PGD.....	583
	CONSIDERACIONES FINALES.....	585
	BIBLIOGRAFÍA.....	586

Capítulo 10

LA COSTUMBRE INTERNACIONAL

ROSARIO HUESA VINAIXA

I.	LA COSTUMBRE COMO FUENTE DE NORMAS JURÍDICAS INTERNACIONALES: INTRODUCCIÓN EVOLUTIVA Y METODOLÓGICA.....	588
1.	De la concepción tradicional a la “nueva costumbre”.....	588
2.	Aproximación metodológica.....	590
2.1.	La problemática identificación de las normas secundarias ...	590
2.2.	La perspectiva adoptada.....	591
II.	LA CONFIGURACIÓN DE LA NORMA CONSUECUDINARIA.....	592
1.	Formación y evolución de la norma consuetudinaria.....	592
1.1.	La formación contemporánea de la norma consuetudinaria: del consenso normativo a la <i>opinio iuris</i>	594
a)	Convenios y resoluciones de las Organizaciones internacionales en la formación de la norma consuetudinaria.....	595

b)	Intención normativa, participación representativa y consensus colectivo	596
c)	La opinio iuris en la culminación del proceso de formación.....	599
1.2.	Mutación de la norma consuetudinaria: <i>ex iniuria ius oritur?</i>	601
a)	De cómo el transgresor muta en pionero.....	601
b)	¿Una evolución truncada?	603
c)	Mutación de la costumbre y disposiciones convencionales.	604
2.	El alcance normativo de la costumbre.....	607
2.1.	Costumbre general y costumbre particular	607
2.2.	Alcance subjetivo.....	608
2.3.	Alcance temporal.....	613
III.	LA APLICACIÓN DE LAS NORMAS CONSUECUDINARIAS.....	614
1.	La determinación de la vigencia y el contenido de la norma consuetudinaria	614
1.1.	La intervención de los dos elementos y su mutua relación	614
1.2.	La determinación del elemento material	617
1.3.	La determinación del elemento subjetivo	619
a)	Las resoluciones en la determinación de la opinio iuris	620
b)	Los convenios multilaterales en la determinación de la <i>opinio iuris</i>	622
1.4.	La determinación del contenido de la norma consuetudinaria	623
2.	La determinación de la aplicabilidad y la oponibilidad de la norma ..	628
2.1.	La determinación del Derecho consuetudinario como Derecho aplicable.....	629
a)	<i>Lex specialis vs. Lex generalis</i>	629
b)	Condicionantes jurisdiccionales.....	629
c)	Aplicabilidad autónoma de la norma consuetudinaria	630
2.2.	Determinación de la aplicabilidad subjetiva: la oponibilidad de la norma consuetudinaria.....	631
2.3.	Determinación de la aplicabilidad <i>ratione temporis</i>	633
3.	Medios y recursos para la determinación	635
3.1.	La “práctica internacional”	635
3.2.	La jurisprudencia y la doctrina	636
3.3.	La codificación como medio auxiliar	638
4.	Una cuestión procesal: la prueba de la costumbre	639
IV.	CONCLUSIÓN	640
	BIBLIOGRAFÍA.....	642

Capítulo 11

LOS ACTOS UNILATERALES

MARÍA ISABEL TORRES CAZORLA

I.	A MODO DE INTRODUCCIÓN: LOS ACTOS UNILATERALES, ESE GRAN OLVIDADO DEL ARTÍCULO 38 DEL ESTATUTO DE LA CORTE INTERNACIONAL DE JUSTICIA (CIJ).....	648
----	---	-----

II.	DEL INTENTO DE CODIFICACIÓN DE LA COMISIÓN DE DERECHO INTERNACIONAL (CDI) A LA RELEVANCIA DE LA CODIFICACIÓN EN LA MATERIA: LA ETERNA LEVEDAD DE UNA FIGURA CON RASGOS DIFUSOS	650
1.	Hacer de la necesidad, virtud: la labor de la CDI en la materia	651
2.	La jurisprudencia internacional en la materia: los actos unilaterales como “¿una expresión maldita?”	659
III.	HACIA UN INTENTO DE DEFINICIÓN DE LOS ACTOS UNILATERALES BASÁNDONOS EN SUS CARACTERÍSTICAS	662
1.	Ha de ser realizado por personas que tengan capacidad para comprometer al Estado (o a la Organización a la que representen).....	663
2.	De la indiferencia de su forma frente a la predisposición por las declaraciones	665
3.	La relevancia de la publicidad como elemento definitorio	665
4.	La intención de obligarse (o de producir efectos jurídicos) de dicha manifestación.....	666
5.	La no oposición con una norma imperativa de Derecho internacional general	667
6.	La complejidad que entraña definir los actos unilaterales a la luz de los trabajos de la CDI, la jurisprudencia y la doctrina internacionalista.....	668
IV.	LOS INTENTOS DE CLASIFICACIÓN DE LOS ACTOS UNILATERALES: ¿UN MECANISMO CLARIFICADOR O UNA BOUTADE DOCTRINAL?	669
1.	Actos unilaterales indubitados y relevantes a la luz de la doctrina y la práctica internacional.....	671
1.1.	La promesa	671
1.2.	El reconocimiento.....	672
1.3.	La renuncia.....	675
2.	Actos unilaterales cuestionados.....	675
2.1.	La notificación.....	675
2.2.	La protesta	676
2.3.	Algunos principios moduladores de las actuaciones unilaterales estatales.....	677
2.4.	La sombra de duda que sobre el tema proyectan los “comportamientos”.....	678
V.	PERSPECTIVAS RECIENTES EN UNA ATMÓSFERA INTERNACIONAL CONVULSA: LA RELEVANCIA DE LAS NUEVAS TECNOLOGÍAS Y SU INCIDENCIA EN LA POSIBILIDAD DE FORMULAR ACTOS UNILATERALES	680
VI.	ALGUNOS APUNTES ACERCA DE UNA REALIDAD “MUTABLE”. LA EVENTUAL REVOCACIÓN DE LOS ACTOS UNILATERALES O EL CESE DE SUS EFECTOS.....	682
VII.	ALGUNAS REFLEXIONES FINALES ACERCA DE LOS ACTOS UNILATERALES EN EL DERECHO INTERNACIONAL CONTEMPORÁNEO.....	684
	BIBLIOGRAFÍA BÁSICA.....	685