

ÍNDICE

Prefacio	13
Introducción	33

Capítulo I

SÍNTESIS HISTÓRICA SOBRE JUSTICIA MILITAR	55
1. Aspectos generales	55
A) Grupos Armados en la Antigüedad	55
B) Privilegio del Fuero en la Edad Media	56
C) La Jurisdicción Militar en la Legislación Contemporánea	56
D) Tentativas para suprimir la Jurisdicción Militar en Tiempo de Paz	58
2. Justicia militar colonial	58
A) La Colonia	58
B) Derecho Militar Indiano	61
3. Derecho Penal Militar aplicable en Chile Colonial	61
4. Tribunales Militares de la Colonia	62
a. Características generales	62
b. Situación en Chile	63
c. Clasificación de los Tribunales	63
d. Fuero Militar	64
5. La Independencia	65
A) La legislación vigente a 1810	65

B)	El decreto ley de 1839	66
C)	Tribunales Militares	66
D)	El Fuero Militar	67
E)	Modificaciones Legales	68
F)	Proyectos de Códigos de Justicia Militar	69
6.	Época Contemporánea	70
A)	Decreto ley N° 806	70
B)	Modificaciones Legales hasta 1973	71
C)	Normas existentes hasta 1990 que ampliaban la jurisdicción militar	72
D)	Características de la ley vigente	93
E)	Tribunales Militares	96
	a. En tiempo de Paz	96
	b. Tiempo de Guerra (Libro II Título IV del C.J.M.)	97
F)	El Fuero Militar	98
G)	Proyectos para Modificar el Código de Justicia Militar	98
7.	Modernidad, Derecho y Justicia Militar	106
	I. Modernidad y derecho	106
	Concepto y acción	106
	Modernidad y derechos humanos	109
	La Modernidad en el Estado de Derecho	110
	II. Los límites del olvido	113
	Las condiciones	113
	La amnistía y los derechos humanos	114
	Amnistía y justicia	115
	Los límites de la amnistía	117
	La Prescripción y los derechos humanos	120
	La ley ante la Modernidad	130
	III. Los límites del perdón	132
	Los límites éticos de la ley	132
	Los derechos constitucionales afectados	133
	El deber del Estado	134

IV. Los límites de la soberanía	135
Derechos fundamentales	135
El derecho a la justicia	136
El derecho a la igualdad	137
La responsabilidad internacional del Estado	137
V. La verdad sin límites	138
El valor ético y social del arrepentimiento	138
El arrepentimiento y el Derecho	139
Modernidad y reconciliación	139
Reconciliación y ética política	139
VI. Justicia sin límites	141
Modernidad y democracia	141
Apostar a la modernidad	143
Actualización 2024	144

Capítulo II

LA JUSTICIA MILITAR ANTE EL DERECHO INTERNACIONAL

1. De los principios	149
A) Fundamentos de Derechos Humanos	151
B) Los Derechos Fundamentales	154
C) El Estado de Derecho Democrático	158
D) El Derecho Internacional de los Derechos Humanos	161
a) El Imperio de la Ley	162
b) Origen, propósito y límites de la Ley	162
c) Protección legal de los Derechos Humanos	163
d) Contenido del Estado de Derecho	163
e) El derecho a la justicia	164
2. Los Límites	166
3. El Sistema de Justicia Militar en Chile	167
A) Tribunales y Procedimiento en Tiempo de Paz	168

B)	Tribunales y Procedimiento en Tiempo de Guerra	171
C)	Procedimientos severos	172
a)	Incomunicaciones prolongadas	172
b)	Amenazas	174
c)	Incumplimiento de mandato legal imperativo	174
4.	La justicia militar en Chile ante el Derecho Internacional	175
3.	Las reformas Constitucionales y los Pactos	178
A)	Su Historia	178
B)	Efectos de la Reforma Constitucional de 1989	180
4.	La Amnistía y la prescripción de los delitos militares	184
A)	Normas Internacionales	186
B)	La Amnistía frente a las violaciones de Derechos Humanos	197
C)	La amnistía en los demás casos	203
D)	Conclusiones	206

Capítulo III

DE LOS DELITOS 215

1.	Delitos militares contemplados en el Código de Justicia Militar	215
A)	Nuevos tipos penales	216
B)	Modificación a tipos penales existentes en el Código de Justicia Militar	217
2.	Delitos que leyes especiales someten al conocimiento de los Tribunales Militares	217
A)	Decreto ley N° 2.306 sobre Reclutamiento y Movilización de las Fuerzas Armadas	217
B)	Ley N° 17.798 sobre Control de Armas	219
a)	Los tipos delictivos que establece la Ley de Control de Armas se contemplan en sus artículos 8 al 17, con penalidades bastante altas	220
b)	El procedimiento inconveniente	221
c)	Ley de Seguridad del Estado (Ley N° 12.927)	222
d)	Ley N° 18.415. Ley Orgánica Constitucional sobre Estados de Excepción”	222

3. Delitos de la Legislación Penal común cometidos por militares	224
4. Delitos denominados terroristas cometidos por personal uniformado	226
5. Delitos de competencia impropia	229
6. Tipos penales no definidos	229

Capítulo IV

DE LA PENALIDAD 233

1. La pena de muerte en la justicia militar	235
A) De los principios	235
B) La pena de muerte en leyes que tipificaban delitos de jurisdicción militar	236
C) La pena de muerte en el Código de Justicia Militar	240
2. De la penalidad exagerada	242
A) Los principios del Derecho Penal y los Derechos Humanos	242
B) Principios transgredidos con el objeto de aumentar la penalidad	245
i) Asimilación total o parcial de las distintas etapas ejecutivas del delito, y de los distintos partícipes del delito	246
ii) Sanción a los actos preparatorios y de proposición de delito	246
3. Delitos cuya penalidad aumentó desde septiembre de 1973	247
A) Artículo 284 del Código de Justicia Militar	248
B) Artículos 318 y 320 del Código de Justicia Militar	250
C) Artículo 333 del Código de Justicia Militar	250
D) Artículos de la Ley de Reclutamiento	251
E) Artículos 8, 9, 10, 11,12 y 13 de la Ley de Control de Armas . .	253
F) Artículos 4, 5a), 5b), 6, 11 y 12 de la Ley de Seguridad del Estado, en tiempo de guerra	256
4. Delitos creados con posterioridad a septiembre de 1973	258
A) Artículo 282 bis del Código de Justicia Militar	258
B) Artículo 416 bis del Código de Justicia Militar	259

Capítulo V	
DEL PROCEDIMIENTO	
	261
1. Principios	261
2. Superintendencia directiva, correccional y económica de la Corte Suprema	263
3. Extensión de Fuero Militar	265
4. Creación de un Ministerio Público Militar	266
5. Fiscalías militares “ad hoc”: Jueces Instructores Designados	269
A) Derecho a ser juzgado por un tribunal instalado con anterioridad al hecho delictivo	271
B) Derecho al debido proceso	272
C) Derecho a un tribunal competente	274
D) Elemento territorio en las fiscalías militares <i>ad hoc</i>	275
6. Aspectos procedimentales propiamente tales	277
A) Primeras diligencias del sumario practicadas por un tribunal criminal en recintos militares o policiales: Deben ser llevadas a cabo por un tribunal militar	277
B) Ampliación del concepto “recinto militar”: Aumenta considerablemente el campo de la justicia militar	278
C) Discernimiento: Si se trata de un menor militar, este es pronunciado por el tribunal militar	279
D) Rebeldías: Se elimina sanción al oficial de Ejército declarado judicialmente rebelde	280
E) Exención a concurrir a declarar a un tribunal: Se amplía a los Generales en Retiro	281
F) Obligación de concurrir a declarar a un tribunal: Situación absurda y de privilegio para los miembros de las Fuerzas Armadas	282
G) Eximentes de responsabilidad penal: Creación de nuevas eximentes para militares.	283
H) Sentencia: Se elimina plazo de dictación	283
I) Consulta: Se establece este trámite en casos de sentencias dictadas contra la opinión del Auditor	284
J) Corte Marcial: Integración con miembros militares en servicio activo, afectando el carácter inamovible que se requiere para tal función	284

K) Lugar donde debe hacerse efectiva la privación de libertad	285
L) A modo de síntesis	286
Actualización 2024	289
Comentario final actualizado	289

CAPÍTULO DE CONCLUSIONES 291

1. Justicia militar y Régimen Político	291
2. Justicia militar y el debido proceso	293
3. Justicia militar e igualdad ante la ley	294
Actualización 2024	295
4. La readecuación de la justicia militar	296
5. La necesaria profundización de la Reforma	299
Actualización 2024	304
b.1. Reformar la jurisdicción castrense para asegurar el respeto a la garantía constitucional de ser juzgado por un tribunal indepen- diente	308
b.2. Propiciar la revisión de las normas procesales del Código de Justicia Militar de manera de asegurar el respeto a la garantía constitucional del Debido Proceso	308
6. Fuero militar y modernidad	315
7. El <i>ombudsman</i> militar	318
8. Justicia igual para todos	321
9. Hacia un nuevo sistema procesal militar penal	329

EPÍLOGO 339

Actualización 2024	339
Bibliografía	343