

Cátedra Nebrija Santander

sobre Análisis, Gestión y Resolución de Conflictos

Manual de Derecho operativo

Eugenio Pérez de Francisco (coord.)



UNIVERSIDAD
NEBRIJA



Santander

58.209

EUGENIO PÉREZ DE FRANCISCO
(Coord.)



MANUAL DE DERECHO OPERATIVO

Banco Santander

Cátedra sobre Análisis, Gestión y Resolución de Conflictos

Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO

2015

ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
PRÓLOGO , por Teodoro E. López Calderón.....	17
PALABRAS PREVIAS , por Eugenio Pérez de Francisco	21
ABREVIATURAS	25

PARTE I

OPERACIONES: CONDUCCIÓN, USO DE LA FUERZA Y ESTATUTO DE LA FUERZA EXPEDICIONARIA

CAPÍTULO 1. APROXIMACIÓN HISTÓRICA AL DERECHO MILI- TAR OPERATIVO , por Guillermo Calleja Leal.....	31
1. INTRODUCCIÓN	31
1.1. Las reales ordenanzas anteriores a las de 1768.....	31
2. <i>ORDENANZAS PARA LA DISCIPLINA, SUBORDINACIÓN Y SERVICIO DE MIS EJÉRCITOS</i> , DE CARLOS III, DE 1768.....	50
3. INTENTOS REFORMADORES DE LAS REALES ORDENAN- ZAS DE CARLOS III.....	51
3.1. Hacia la modernidad: Reales Ordenanzas para las Fuerzas Armadas de 1778	57
3.2. Leyes reguladoras del régimen del personal militar de 1989 y 1999	65
3.3. Ley de la Defensa Nacional de 2005.....	66
3.4. Ley de la Carrera Militar de 2007.....	66
3.5. Reales Ordenanzas de 2009	66

	Pág.
CAPÍTULO 2. CONCEPTO DE DERECHO OPERATIVO, por Miguel Alía Plana	71
1. DEFINICIÓN	71
2. EL ESTADO DE LA CUESTIÓN EN ESPAÑA. CONTROVERSIA SOBRE SU DENOMINACIÓN	74
3. CONTENIDO Y FUENTES	78
4. LOS OPERADORES JURÍDICOS: EL NUEVO PAPEL DE LOS AUDITORES MILITARES	80
CAPÍTULO 3. ELEMENTOS DE LA DEFINICIÓN DE DERECHO OPERATIVO, por Miguel Alía Plana	85
1. LAS FUERZAS ARMADAS	85
2. MISIONES Y OPERACIONES	86
2.1. Definiciones	86
2.2. Estructura orgánica y estructura operativa. Niveles de con- ducción	89
2.3. Autorización parlamentaria	94
2.4. Operaciones militares y policiales: <i>constabulary forces</i> , <i>law enforcement operations</i> y emergencias	96
CAPÍTULO 4. LA CRISIS Y DE LA GUERRA, por Miguel Alía Plana ...	103
1. PRIMERA APROXIMACIÓN	103
2. LA CRISIS	103
3. PERSPECTIVA MILITAR	107
3.1. El espectro del conflicto y la gestión de crisis	107
3.2. La aportación del Derecho de los conflictos armados	114
3.3. ¿Desaparición de la guerra?	118
4. EL USO DE LA FUERZA COMO INSTRUMENTO DE GESTIÓN DE CRISIS	123
4.1. Planteamiento general	123
4.2. Excepciones	125
CAPÍTULO 5. OPERACIONES DE PAZ, por Miguel Alía Plana	129
1. PRIMERA APROXIMACIÓN	129
2. ORIGEN: DE LA SOCIEDAD DE NACIONES A LA ONU	130
3. DEFINICIÓN	133
4. LA DOCTRINA DE LOS PODERES IMPLÍCITOS	142
4.1. Planteamiento general	142
4.2. Crítica a la doctrina y a sus efectos	148
5. PRINCIPIOS GENERALES	151
6. TIPOS	153
6.1. Tipología clásica: observadores y mantenimiento de la paz	153

	Pág.
6.2. Por razón de las funciones asignadas: observadores y mantenimiento de la paz clásico y multifuncionales	155
6.2.1. La observación militar	155
6.2.2. Mantenimiento de la paz clásico	157
6.2.3. Multifuncionales.....	160
6.3. Por generaciones	164
CAPÍTULO 6. EL MANTENIMIENTO DE LA PAZ OCEÁNICA, por Miguel Alía Plana	167
1. UN NUEVO PARADIGMA.....	167
2. «GOOD ORDER AT SEA» Y SEGURIDAD MARÍTIMA.....	171
3. AUTONOMÍA Y DIFERENCIAS CON EL PEACEKEEPING TERRESTRE	178
3.1. La Naturaleza de la fuerza proyectada. «No boots on the ground» y el peligro de la «gunboats diplomacy».....	180
3.2. Las capacidades navales: «Maritime Security Operations» (MSO).....	183
4. FUNDAMENTOS JURÍDICOS.....	187
4.1. La mar como «patrimonio común de la Humanidad» («Common Mankind Heritage»).....	189
4.2. La libertad de los mares.....	191
5. CARÁCTER REGIONAL	194
5.1. MALSINDO y JCC	194
5.2. ReCAAP.....	195
5.3. La OTAN.....	196
5.4. Las Fuerzas Marítimas Combinadas.....	198
5.5. SHADE.....	201
5.6. Rusia, India, China y Unión Europea	201
CAPÍTULO 7. ACUERDOS SOBRE EL ESTATUTO DE LAS UNIDADES EXPEDICIONARIAS, por Miguel Alía Plana	207
1. CONCEPTO	207
2. TIPOS.....	208
2.1. Criterio temporal.....	208
2.2. Criterio causal.....	209
3. ORIGEN E HISTORIA: «PONER UNA PICA EN FLANDES».....	212
4. EL SOFA Y LA LEGISLACIÓN ESPAÑOLA	219
5. CONTENIDO PENAL, PROCESAL, ADMINISTRATIVO Y OPERACIONAL.....	220

	Pág.
CAPÍTULO 8. EL MANDO , por Miguel Alía Plana	225
1. EL COMANDANTE Y SUS AUXILIARES	225
2. EL PLANEAMIENTO	230
2.1. Aproximación a la cuestión	230
2.2. Planeamiento estratégico	231
2.3. Planeamiento operacional: el OPLAN	233
2.4. Planeamiento táctico: la OPORD y las FRAGO	238
3. CONDUCCIÓN DE LAS OPERACIONES	240
3.1. OPCOM, OPCON, TACOM, TACON y <i>caveats</i>	241
CAPÍTULO 9. LAS REGLAS DE ENFRENTAMIENTO (ROE) , por Miguel Alía Plana	247
1. CONCEPTO	247
2. CATÁLOGOS	253
2.1. Conceptos previos	254
2.2. Mandatos	255
2.3. Legítima defensa ordinaria, ampliada y responsabilidad de proteger	256
3. APLICACIÓN	260
3.1. Escalada de fuerza	261
3.2. Niveles de autoridad. «Matriz de ROE», solicitudes y autorizaciones especiales	266
3.3. La Tarjeta	268
4. TIPOS	273
4.1. ROE y RUF	273
4.2. ROE de paz, ROE de guerra, OOTW-ROE y <i>Peacekeeping-ROE</i>	277
4.2.1. Reglas para el soldado	277
4.2.2. ROE Tácticas	278
4.2.3. ROE Políticas/Operacionales	279
4.2.4. ROE según el objeto protegido	280
5. DERECHO ESPAÑOL	280
6. DERECHO INTERNACIONAL	286
CAPÍTULO 10. EL TARGETING , por Miguel Alía Plana	291
1. LA GESTIÓN DE BLANCOS DE INTERÉS POLÍTICO	291
2. EL BLANCO	297
2.1. Introducción y generalidades	297
2.1.1. Personas	301
2.1.2. Combatientes	302
2.1.3. Combatientes ilegales	306

	Pág.
2.1.4. Perfidia	312
2.2. El «targeted killing»	313
3. ESTIMACIÓN DE DAÑOS COLATERALES y WEAPONNEERING.	322
CAPÍTULO 11. LA PERSPECTIVA JURÍDICA DEL GÉNERO EN OPERACIONES, por Daniel Rey Moral.....	325
1. INTRODUCCIÓN	325
2. PERSPECTIVA DE GÉNERO	326
3. RESOLUCIONES DEL CONSEJO DE SEGURIDAD DE NACIONES UNIDAS	327
3.1. Aproximación a la cuestión	327
3.2. Resoluciones contra la violencia sexual.....	328
3.3. Resoluciones para fomentar la participación de la mujer en procesos de pacificación	331
4. LA PERSPECTIVA DE GÉNERO EN LA PLANIFICACIÓN DE LAS OPERACIONES DE MANTENIMIENTO DE LA PAZ	333
4.1. Evaluación técnica sobre el terreno	333
4.2. Desarrollo de estrategias genéricas y funcionales	334
4.3. Desarrollo del Plan de la Misión.....	334
4.4. Desarrollo del Plan de Implementación del Mandato.....	334
5. LA PERSPECTIVA DE GÉNERO EN EL PLANO ESTRATÉGICO DE LAS OPERACIONES MILITARES	334
6. LA PERSPECTIVA DE GÉNERO EN EL PLANO TÁCTICO DE LAS OPERACIONES MILITARES	335

PARTE II

LA INTERVENCIÓN MILITAR EN OPERACIONES

CAPÍTULO 12. COMETIDOS DE LOS INTERVENTORES MILITARES EN LAS OPERACIONES DE PAZ, por Rosa Fontán Pardo.....	343
1. INTRODUCCIÓN	343
2. FUNCIONES.....	344
2.1. Función interventora.....	345
2.2. El control financiero permanente.....	346
2.3. Notaría militar	346
2.4. Asesoramiento en materia económico-fiscal	347
CAPÍTULO 13. EL ASESORAMIENTO DEL INTERVENTOR AL MANDO EN OPERACIONES, por José María Sempere Domínguez...	349
1. INTRODUCCIÓN	349
2. DESPLIEGUE A ZONA DE OPERACIONES	350

	Pág.
3. ASESORAMIENTO VERBAL E INFORMES DE ASESORAMIENTO	351
4. ESCENARIOS DIFERENTES	352
CAPÍTULO 14. LOS CRÉDITOS PRESUPUESTARIOS PARA LAS OPERACIONES DE MANTENIMIENTO DE LA PAZ, por Álvaro Garnica Hidalgo	357
1. INTRODUCCIÓN	357
2. EL GASTO EN DEFENSA ESPAÑOL	359
3. EL GASTO EN OPERACIONES DE MANTENIMIENTO DE LA PAZ EN LOS PRESUPUESTOS GENERALES DEL ESTADO	361
3.1. Como leer el presupuesto	363
3.2. Los créditos para Zona de Operaciones	365
3.2.1. El servicio presupuestario	366
3.2.2. El programa presupuestario	369
3.2.3. La clasificación económica	370
3.2.4. La consideración de ampliables	371
4. CONCLUSIÓN	373
CAPÍTULO 15. LA NOTARÍA MILITAR EN OPERACIONES DE MANTENIMIENTO DE LA PAZ, por Francisco José Robustillo Bayón	377
1. INTRODUCCIÓN	377
2. EVOLUCIÓN HISTÓRICA, NORMATIVA Y CONCEPTUAL	378
2.1. Código Civil	378
2.2. Decreto de 25 de septiembre de 1941 facultando al jefe u oficial interventor de fuerzas expedicionarias para autorizar toda clase de actos o contratos que requieran intervención notarial	379
2.3. Las Operaciones de Mantenimiento de la Paz. Los conceptos de en tiempo de guerra y en campaña	380
2.4. La Instrucción 1/2006, de 31 de julio, de la Intervención General de la Defensa, sobre los cometidos de los interventores delegados de las Fuerzas Armadas españolas destacadas en el extranjero	382
2.5. El Convenio de Colaboración de fecha 30 de noviembre de 2009 suscrito entre el Ministerio de Defensa y el Colegio Notarial de Madrid	382
2.6. Borrador de anteproyecto de Real Decreto por el que se modifican los anexos del Reglamento de la Organización y Régimen del Notariado	383
3. EJERCICIO PRÁCTICO DE LA FE PÚBLICA MILITAR EN CAMPAÑA	384
3.1. Fase de concentración en territorio nacional	384

	Pág.
3.2. Ejercicio de la fe pública militar en Zona de Operaciones ...	385
3.2.1. Testamentos militares. Cerrado y abierto	385
3.2.2. Escritura de Poder. Poder general y Poder especial...	387
3.2.3. Actas	388
3.2.4. Testimonios y legalizaciones	389
3.2.5. Aspectos procedimentales. Protocolo y Libro Registro.....	389
3.3. Fin de misión. El relevo	390
4. CONCLUSIONES	391
Anexo 1	393
Anexo 2	395
Anexo 3	397
CAPÍTULO 16. EL EJERCICIO DE LA FUNCIÓN INTERVENTORA Y EL CONTROL FINANCIERO PERMANENTE DE LAS OPERACIONES EN TERRITORIO NACIONAL, por Fernando Freire	401
1. INTRODUCCIÓN	401
2. CUARTEL GENERAL DE LA FLO Y JEFATURA DE APOYO LOGÍSTICO	402
3. NORMAS APLICABLES A LA JAEFLO	403
3.1. Gratificaciones del Personal	404
3.2. Retribuciones del Personal Militar.....	404
3.3. Retribuciones del Personal Laboral	406
4. ALGUNOS SUPUESTOS DE LA RECIENTE PRÁCTICA.....	406
4.1. Operación R/A (Reconstrucción de Afganistán)	406
4.2. Operación Libre Hidalgo (Líbano)	407
4.3. Operación Althea (Bosnia-Herzegovina)	407
4.4. Operación EUTM (Somalia)	408
4.5. Operación Atalanta	408
4.6. EUTM Mali.....	409
5. LIQUIDACIÓN DE LA SEA DESPLAZADA CON EL CONTINGENTE.....	410
CAPÍTULO 17. EL CONTROL INTERNO DEL GASTO EN LAS MISIONES DE PAZ, EJERCIDO POR EL OFICIAL INTERVENTOR DESDE LA ZONA DE OPERACIONES, por Juan Luis Zárate Fernández-Cid	413
1. INTRODUCCIÓN	413
2. PRINCIPALES MISIONES DE PAZ CONCLUIDAS Y EN CURSO CON PRESENCIA DE LA INTERVENCIÓN MILITAR EN LA ZO.....	414
2.1. Aproximación a la cuestión	414

	Pag.
2.2. UNPROFOR, Bosnia-Herzegovina, 1992-1995	415
2.3. IFOR, <i>Implementation Force</i> , Bosnia-Herzegovina (OTAN), 1996	415
2.4. SFOR, <i>Stabilization Force</i> , Bosnia-Herzegovina (OTAN), 1997-2004	416
2.5. EUFOR Althea, Bosnia-Herzegovina (UE), 2005 hasta la actualidad.....	416
2.6. KFOR, Kosovo (OTAN), 1999-2009	416
2.7. ISAF, Afganistán (OTAN), 2002 hasta la actualidad	417
2.8. Libertad iraquí, Irak, 2003-2004	417
2.9. FINUL-Libre Hidalgo (ONU), 2006 hasta la actualidad.....	418
2.10. Respuesta Solidaria II, Pakistán, OTAN, 2005-2006.....	418
2.11. India Mike Mozambique	419
3. OTRAS MISIONES DE PAZ DE CARÁCTER CIVIL BAJO MAN- DATO DE LA UNIÓN EUROPEA CON PRESENCIA DE INTER- VENTOR MILITAR	419
4. MARCO NORMATIVO DEL CONTROL INTERNO EN ZO: LOS CRÉDITOS, SU GESTIÓN Y SU FISCALIZACIÓN	420
5. ALCANCE Y MODALIDADES DE CONTROL INTERNO EJER- CIDO POR EL INTERVENTOR DESTACADO EN LA MISIÓN....	427
CAPÍTULO 18. REPLIEGUE Y CIERRE DE BASES, por Antonio Ji- ménez-Alfaro	431
1. INTRODUCCIÓN	431
2. MEMORIA JURÍDICO-ECONÓMICA.....	432
2.1. Terrenos.....	433
2.2. Instalaciones	433
2.2.1. Enajenación.....	435
2.2.2. Cesión gratuita.....	436
2.3. Valoración económica de las instalaciones.....	437
3. INVENTARIO	441
4. DOCUMENTACIÓN DE TRANSFERENCIA DE LA BASE	443
5. CONCLUSIONES.....	444

PARTE III

ACCIÓN DISCIPLINARIA Y JUDICIAL EN OPERACIONES

CAPÍTULO 19. EL RÉGIMEN DISCIPLINARIO EN OPERACIONES, por José María Sánchez Sánchez	449
1. INTRODUCCIÓN	449
2. MISIONES MILITARES Y TIPOS DE OPERACIONES	450
2.1. Misiones y operaciones de las Fuerzas Armadas.....	451



2.2. Misiones y operaciones del Cuerpo de la Guardia Civil.....	452
3. RÉGIMEN DISCIPLINARIO DE LAS FUERZAS ARMADAS	453
3.1. Potestad disciplinaria y competencia sancionadora	453
3.2. Ámbitos personal y temporal de aplicación.....	454
4. RÉGIMEN DISCIPLINARIO DE LA GUARDIA CIVIL	455
5. LA LEY ORGÁNICA 8/2014, DE RÉGIMEN DISCIPLINARIO DE LAS FUERZAS ARMADAS	456
5.1. Ámbito personal de aplicación.....	457
5.2. Ámbito temporal de aplicación.....	457
5.3. Potestad disciplinaria.....	458
5.4. Competencia sancionadora.....	458
5.5. Instrucción de procedimientos por falta grave.....	460
5.5.1. Nombramiento de instructor.....	460
5.5.2. Derecho de defensa.....	461
5.6. Delegación de competencias.....	461
5.7. Cumplimiento de las sanciones.....	462
5.8. Resolución de recursos	463
5.9. Infracciones disciplinarias en operaciones.....	464
5.9.1. Referidas a las órdenes e instrucciones recibidas.....	465
5.9.2. Referidas a los deberes propios del puesto y del Derecho internacional de los conflictos armados.....	465
5.9.3. Referidas a bebidas alcohólicas y drogas, estupefacientes o sustancias psicotrópicas	466
5.9.4. Referidas a las reglas de enfrentamiento	466
5.9.5. Referidas a las riñas o altercados	467
5.9.6. Referidas a daños.....	467
CAPÍTULO 20. LA JURISDICCIÓN MILITAR EN OPERACIONES, <i>por Rafael Matamoros Martínez.....</i>	469
1. INTRODUCCIÓN	469
1.1. La jurisdicción militar y el poder judicial.....	469
1.2. Ámbito competencial ordinario.....	470
1.2.1. Lo estrictamente castrense	470
1.2.2. Competencia penal esencial.....	471
1.2.3. Procedimientos de <i>habeas corpus</i>	471
1.2.4. Imposición de sanciones disciplinarias judiciales.....	471
1.2.5. Competencia contencioso-disciplinaria militar.....	472
1.3. Actuación de la jurisdicción militar	472
1.3.1. Postulados constitucionales.....	472
1.3.2. Principios básicos.....	473
2. OPERACIONES NO BÉLICAS EN EL EXTERIOR	474
2.1. Intervención exterior no bélica de nuestras Fuerzas Armadas	474

	Pág.
2.2. Competencia de la jurisdicción militar.....	475
2.2.1. Penal.....	475
2.2.1.1. Cuando existan tratados aplicables.....	475
2.2.1.2. En defecto de tratados.....	476
2.2.1.3. Competencia de otros órdenes.....	476
2.3. Funcionamiento de los tribunales y juzgados militares.....	476
2.4. Prevención de los procedimientos.....	477
3. OPERACIONES BÉLICAS.....	479
3.1. Indicaciones generales.....	479
3.2. Extensión de la competencia penal.....	479
3.3. Competencia civil.....	480
3.4. Funcionamiento de los tribunales y juzgados militares.....	480
3.5. Procedimientos penales.....	482
3.5.1. Prevención de los procedimientos.....	482
3.5.2. El procedimiento sumarísimo.....	483
3.5.2.1. Ámbito.....	483
3.5.2.2. Fase sumarial.....	485
3.5.2.3. Juicio oral.....	486
3.5.2.4. Cumplimiento de las penas privativas de libertad.....	487
4. OPERACIONES INTERNAS.....	487
4.1. En circunstancias de normalidad y crisis limitada.....	487
4.1.1. Idea general.....	487
4.1.2. Durante el estado de alarma.....	488
4.1.3. En el estado de excepción.....	489
4.2. Durante la vigencia del estado de sitio.....	490