

6

Pietro Pustorino

Movimenti insurrezionali e diritto internazionale

 LUISS

Dipartimento di Giurisprudenza

Collana Studi – II Serie

6

P. Pustorino

Movimenti insurrezionali e diritto internazionale

ISBN 978-88-6611-672-1



9 788866 116721

€ 35,00



CACUCCI



EDITORE

BARI



Dipartimento di Giurisprudenza

Collana Studi – II Serie

6

Collana diretta da Antonio Nuzzo

Comitato scientifico

Marcello Clarich, Angela Del Vecchio, Toni Fine, Gian Domenico Mosco,
Roberto Pessi, Antonio Punzi, Michele Tamponi, John A.E. Vervaele.

Pietro Pustorino

MOVIMENTI INSURREZIONALI E DIRITTO INTERNAZIONALE

CACUCCI  EDITORE
BARI

La pubblicazione del presente volume è stata finanziata integralmente dal Dipartimento di Giurisprudenza della LUISS Guido Carli.

PROPRIETÀ LETTERARIA RISERVATA

© 2018 Cacucci Editore – Bari

Via Nicolai, 39 – 70122 Bari – Tel. 080/5214220

<http://www.cacucci.it> e-mail: info@cacucci.it

Ai sensi della legge sui diritti d'Autore e del codice civile è vietata la riproduzione di questo libro o di parte di esso con qualsiasi mezzo, elettronico, meccanico, per mezzo di fotocopie, microfilms, registrazioni o altro, senza il consenso dell'autore e dell'editore.

INDICE

CAPITOLO I

INTRODUZIONE

1. Premessa 15
2. La progressiva importanza degli attori non statali nel diritto internazionale 18
3. Le peculiarità dei movimenti insurrezionali fra gli attori non statali . . . 19
4. Distinzione fra movimenti insurrezionali e gruppi armati 25
5. Distinzione fra movimenti insurrezionali e movimenti di liberazione nazionale 29
6. I movimenti insurrezionali di natura terroristica 31
7. Elementi di continuità e di discontinuità fra i recenti fenomeni insurrezionali e quelli preesistenti 34
8. La necessità di verificare, in relazione alla prassi recente, la “tenuta” delle regole classiche di diritto internazionale in tema di insorti . . . 37
9. La necessità di verificare l’incidenza della prassi in materia di movimenti insurrezionali su alcune norme di diritto internazionale non riguardanti specificamente gli insorti 39

CAPITOLO II

DEFINIZIONE, SOGGETTIVITÀ E RICONOSCIMENTO DEL MOVIMENTO INSURREZIONALE

1. Premessa 41

SEZIONE PRIMA: DEFINIZIONE E SOGGETTIVITÀ INTERNAZIONALE DEGLI INSORTI

2. Definizione e soggettività internazionale del movimento insurrezionale: la posizione della dottrina 43
3. Le varie ipotesi di mutamento della soggettività internazionale degli insorti nella prassi 49

4. La definizione degli insorti nei lavori della Commissione del diritto internazionale e dell'*Institut de droit international*. 51
5. La definizione degli insorti nella normativa internazionale e nella prassi statale 53
6. La definizione degli insorti nella giurisprudenza internazionale. Esame della giurisprudenza del Tribunale *ad hoc* per l'ex Jugoslavia . . 56
7. *Segue*. Esame della giurisprudenza del Tribunale ad hoc per il Ruanda . . 59
8. *Segue*. Esame della giurisprudenza della Corte penale internazionale e della Corte speciale per la Sierra Leone 62
9. *Segue*. Esame della prassi della Commissione e della giurisprudenza della Corte interamericana dei diritti umani 66
10. La definizione degli insorti nella prassi di altri organi internazionali. . . 67
11. Il contributo ricavabile dall'analisi della giurisprudenza della Corte di giustizia dell'Unione europea 71
12. La definizione degli insorti nella giurisprudenza nazionale 72

SEZIONE SECONDA: IL RICONOSCIMENTO DEGLI INSORTI

13. Questioni generali in materia di riconoscimento di Stati e degli insorti . . 75
14. Riconoscimento di belligeranza e di *insurgency*: presupposti e limiti . . 76
15. Esame della prassi in materia di riconoscimento di belligeranza e di insurrezione 80
16. Forme ed effetti del riconoscimento degli insorti 83
17. La prassi relativa ai casi di mancato riconoscimento della situazione di belligeranza e/o di insurrezione 86
18. Desuetudine del riconoscimento di belligeranza e/o di insurrezione e altre forme di accertamento dell'esistenza di una guerra civile 88
19. Analisi della prassi recente: il caso libico 91
20. *Segue*. Il caso siriano 97

SEZIONE TERZA: IL RUOLO DELLE NAZIONI UNITE E DI ALTRE ORGANIZZAZIONI INTERNAZIONALI IN TEMA DI DEFINIZIONE, RICONOSCIMENTO E AFFERMAZIONE DEI MOVIMENTI INSURREZIONALI

21. Analisi del ruolo svolto dall'ONU 101
22. Analisi del ruolo svolto da altre organizzazioni internazionali. 107
23. Conclusioni 109

CAPITOLO III

**IL REGIME GIURIDICO INTERNAZIONALE
APPLICABILE AGLI INSORTI.
LE FONTI NORMATIVE**

1. Premessa 112

**SEZIONE PRIMA: PROFILI GENERALI IN MATERIA DI DETERMINAZIONE
DEL REGIME GIURIDICO APPLICABILE AGLI INSORTI**

2. Insurrezioni e tipologie di conflitti armati. 112
3. Superamento del dominio riservato dello Stato nelle guerre civili . . . 119
4. La questione dell'applicazione, ai conflitti armati interni, delle norme di diritto internazionale umanitario stabilite per i conflitti armati internazionali. 120
5. *Segue*. La posizione della giurisprudenza internazionale 121
6. *Segue*. La posizione della giurisprudenza nazionale. 122
7. Conflitti armati interni e applicazione *ratione temporis* del diritto internazionale umanitario 124
8. Conflitti armati interni e applicazione *ratione loci* del diritto internazionale umanitario 129
9. Il problema dell'applicazione delle norme internazionali in materia di tutela dei diritti umani ai conflitti armati interni e internazionali: questioni preliminari 132
10. I principi generali applicabili in materia di rapporti fra diritti umani e diritto internazionale umanitario 135
11. *Segue*. Esame della giurisprudenza internazionale: Corte internazionale di giustizia e Tribunale *ad hoc* per l'ex Jugoslavia. 137
12. *Segue*. Corte europea dei diritti dell'uomo, Commissione e Corte interamericane dei diritti umani 139
13. *Segue*. Esame della prassi di altri organi internazionali 144
14. *Segue*. Esame della giurisprudenza nazionale. 146
15. La questione specifica dell'applicazione delle norme in materia di diritti umani ai movimenti insurrezionali: orientamenti dottrinali e nostra posizione. 147
16. Il regime giuridico applicabile ai movimenti insurrezionali di natura terroristica 153

**SEZIONE SECONDA: INDIVIDUAZIONE SPECIFICA DELLE NORME
DI DIRITTO INTERNAZIONALE UMANITARIO APPLICABILI AGLI INSORTI**

- | | |
|---|-----|
| 17. Cenni generali sulle fonti normative di diritto internazionale umanitario applicabili agli insorti: le fonti di diritto internazionale consuetudinario e di diritto cogente | 155 |
| 18. L'articolo 3 comune alle Convenzioni di Ginevra del 1949: natura, contenuto ed effetti | 158 |
| 19. Esame della giurisprudenza internazionale e interna in materia di interpretazione e applicazione dell'art. 3 comune. | 160 |
| 20. Il secondo Protocollo alle Convenzioni di Ginevra: natura, contenuto ed effetti. | 163 |
| 21. La questione dell'applicazione dell'art. 3 comune e del secondo Protocollo agli insorti e ai rapporti fra movimenti insurrezionali. | 167 |
| 22. Ipotesi dell'applicazione del regime in materia di conflitti armati interni alle situazioni di disordini e tensioni interne. | 169 |
| 23. Gli altri accordi internazionali in materia di diritto internazionale umanitario e di tutela dei diritti umani applicabili agli insorti | 172 |
| 24. Le fonti normative create direttamente dagli insorti: le dichiarazioni unilaterali. | 174 |
| 25. <i>Segue</i> . Gli accordi fra governo al potere e movimenti insurrezionali. | 177 |
| 26. Esame delle risoluzioni del Consiglio di sicurezza che rinviando agli accordi fra governo al potere e insorti. | 182 |
| 27. Conclusioni | 183 |

CAPITOLO IV

I DIRITTI E GLI OBBLIGHI DEGLI INSORTI

- | | |
|-----------------------|-----|
| 1. Premessa | 185 |
|-----------------------|-----|

SEZIONE PRIMA: I DIRITTI DEGLI INSORTI

- | | |
|--|-----|
| 2. I diritti di cui sono titolari gli insorti in base al diritto internazionale umanitario | 187 |
| 3. Il diritto di autodeterminazione del "popolo insurrezionale" | 189 |
| 4. Il <i>treaty-making power</i> : nozione e limiti di esercizio nel caso degli insorti. | 191 |
| 5. Il rispetto degli atti adottati dagli insorti in relazione al territorio da essi controllato. | 198 |

6. Le immunità degli insorti: l'immunità dalla giurisdizione nazionale di Paesi terzi 200
7. La questione delle immunità personali e funzionali dei rappresentanti del governo insurrezionale 201
8. Movimenti insurrezionali e "legge della bandiera". 203
9. Insorti e uso della forza 204

SEZIONE SECONDA: GLI OBBLIGHI DEGLI INSORTI

10. Gli obblighi di cui sono titolari gli insorti in base al regime internazionale sui diritti umani. 209
11. Gli obblighi di cui sono titolari gli insorti in base al diritto internazionale umanitario. 213
12. *Segue.* Analisi della prassi relativa ai conflitti armati interni in Libia e in Siria 218
13. Conclusioni 224

CAPITOLO V

IL REGIME GIURIDICO INTERNAZIONALE APPLICABILE AGLI STATI TERZI IN CASO DI GUERRE CIVILI

1. Premessa 227
2. La natura e il contenuto del sostegno prestato agli insorti 228
3. I principi di diritto internazionale applicabili in materia di valutazione dell'aiuto prestato agli insorti. Il principio che vieta l'uso e la minaccia dell'uso della forza. 230
4. *Segue.* Il principio di non ingerenza negli affari interni 232
5. *Segue.* Principio di non ingerenza e condotte di privati 234
6. La valutazione "indiretta" dell'intervento militare esterno nella giurisprudenza dei tribunali penali internazionali 237
7. L'obbligo di rispettare e di assicurare il rispetto delle Convenzioni di Ginevra "in all circumstances" 238
8. Altri principi o norme internazionali applicabili in tema di apprezzamento degli interventi di Stati terzi nelle guerre civili: il principio di autodeterminazione dei popoli e la contrarietà rispetto a risoluzioni del Consiglio di sicurezza 239

9. Il principio di neutralità applicabile agli Stati terzi nelle guerre civili: posizione della dottrina	243
10. <i>Segue</i> . Esame della prassi: profili introduttivi	245
11. <i>Segue</i> . Analisi della prassi recente. Aspetti peculiari della prassi relativa ai movimenti insurrezionali che lottano contro regimi dittatoriali	248
12. Liceità degli interventi di Stati terzi a sostegno del governo al potere e contro movimenti insurrezionali di natura terroristica	252
13. Responsabilità dello Stato terzo in caso di aiuto o assistenza alla commissione di illeciti da parte di altri Stati o degli insorti	254
14. Responsabilità dello Stato terzo e cause di esclusione dell'illecito . . .	256
15. Conclusioni	261

CAPITOLO VI

LA RESPONSABILITÀ INTERNAZIONALE DELLO STATO OGGETTO DELLA GUERRA CIVILE E DEGLI INSORTI

1. Premessa	263
2. Le varie tipologie di responsabilità accertabili nei conflitti armati interni e il relativo regime giuridico	264
3. L'attribuzione al movimento insurrezionale delle condotte dei propri organi	267
4. La responsabilità dello Stato territoriale in materia di prevenzione e repressione dei tumulti e degli eventi insurrezionali	268
5. <i>Segue</i> . Il principio della "irresponsabilità" dello Stato territoriale per le condotte lesive attribuibili ai movimenti insurrezionali	275
6. Il riconoscimento, da parte del governo al potere, di alcuni atti adottati dagli insorti sconfitti durante l'insurrezione	277
7. La questione della responsabilità del governo al potere nell'ipotesi di "integrazione" del movimento insurrezionale nel governo dello Stato	278
8. La responsabilità dello Stato formatosi per effetto dell'insurrezione vittoriosa	281
9. Il problema della responsabilità dello Stato, sorto a seguito dell'insurrezione vittoriosa, per i fatti attribuibili al governo preesistente . . .	287
10. La responsabilità internazionale degli insorti. Esame della prassi recente	289

11. La responsabilità penale individuale dell'individuo-organo dei regimi insurrezionali.	293
12. Conclusioni	295

CAPITOLO VII

IL CONTRIBUTO DELLA PRASSI SUI MOVIMENTI INSURREZIONALI ALLO SVILUPPO DEL DIRITTO INTERNAZIONALE

1. Premessa	297
2. Insorti e soggettività internazionale	298
3. Insorti e formazione del diritto internazionale consuetudinario: profili generali.	299
4. <i>Segue</i> . Contributo in tema di elementi costitutivi della consuetudine e di destinatarietà delle norme di diritto internazionale generale	301
5. Insorti e regime sui conflitti armati interni e internazionali. Il rapporto fra <i>jus in bello</i> e diritti umani.	306
6. Insorti, principio di democrazia e principio di autodeterminazione dei popoli.	306
7. Insorti e uso della forza	308
8. Conclusioni generali	309
 Bibliografia	 313
Giurisprudenza e prassi internazionali.	332
Prassi di altri organi internazionali	337
Giurisprudenza nazionale.	341

Le citazioni delle riviste sono effettuate per esteso, in conformità alle regole indicate dall'Editore. Tuttavia, per alcune riviste internazionalistiche particolarmente note, si sono utilizzate le abbreviazioni comunemente adottate.

a Melania, Tommaso e Margherita

Collana Studi – I Serie

- Sergio P. PANUNZIO (a cura di), *I costituzionalisti e la tutela dei diritti nelle Corti Europee*, 2007.
- Roberto PESSI, *I problemi del diritto del lavoro: proposte per un inventario*, 2007.
- Luigi LAMBO, *Obblighi di protezione*, 2007.
- Roberto VIRZO, *Il regolamento delle controversie nel diritto del mare: rapporti tra procedimenti*, 2008.
- Roberto PESSI, *Diritto del lavoro: bilancio di un anno tra bipolarismo e concertazione*, 2008.
- Natalino RONZITTI, Gabriella VENTURINI, *Le immunità giurisdizionali degli Stati e degli altri enti internazionali*, 2008.
- Giuseppe SIGILLÒ MASSARA, *Ammortizzatori sociali di fonte collettiva e fondi di solidarietà nella riforma del welfare*, 2008.
- Giovanni DI LORENZO, *Abuso di dipendenza economica e contratto nullo*, 2009.
- Francesco CAPRIGLIONE, *Crisi a confronto (1929 e 2009). Il caso italiano*, 2009.
- Lucio Valerio MOSCARINI, *Diritto privato e interessi pubblici. Saggi di diritto civile (2001-2008)*, 2009.
- Roberto PESSI (a cura di), *Europa e concertazione: modelli a confronto*, 2009.
- Scritti in onore di Francesco Capriglione*. In due tomi, 2010.
- Roberto PESSI, *Ordine giuridico ed economico di mercato*, 2010.
- Andrea DE PETRIS (a cura di), *Federalismo fiscale “Learning by doing”: modelli comparati di raccolta e distribuzione del gettito tra centro e periferia*, 2010.
- Antonio BALDASSARRE (a cura di), *La forza ragionevole del giurista*, 2010.
- Luca CASTELLI, *Il senato delle autonomie*, 2010.
- Francesco ALICINO, *Costituzionalismo e diritto europeo delle religioni*, 2011.
- Scritti in onore di Marcello Foschini*, 2011.
- Giovanna Giada SALVATI, *I limiti statutari alla circolazione delle azioni. Il diritto al disinvestimento*, 2011.

- Italo DE SANTIS, *Remunerazione degli amministratori e governance delle società per azioni*, 2011.
- R. PESSI – A. VALLEBONA (a cura di), *Atti dei convegni in onore di Sergio Magrini, Giancarlo Perone, Pasquale Sandulli. Il lavoratore tra diritti della persona e doveri di solidarietà*, 2011.
- N. LUPO (a cura di), *Taglialeggi e Normattiva tra luci e ombre*, 2011.
- Piero RUGGERI, *L'irreversibilità della fusione societaria*, 2012.
- Sabrina BRUNO, *Il ruolo dell'assemblea di S.p.A. nella corporate governance*, 2012.
- Maria Rosaria MAURO, *Il principio di giurisdizione universale e la giustizia penale internazionale*, 2012.
- Raffaele FABOZZI, *Collective bargaining and company level agreement*, 2012.
- Maurizio BELLACOSA, *I profili penali del reato ministeriale*, 2012.
- Andrea DE PETRIS, *Gli istituti di democrazia diretta nell'esperienza costituzionale tedesca*, 2012.
- Andrea Francesco TRIPODI, *Informazioni privilegiate e statuto penale del mercato finanziario*, 2012.
- Raffaella RAMETTA, *Relazioni giuridiche tra patrimoni separati*, 2013.
- R. PESSI – G. SIGILLÒ MASSARA, *La riforma Fornero. Legge 28 giugno 2012, n. 92. Spunti di discussione*, 2013.
- A. F. TRIPODI, *L'elusione fraudolenta nel sistema delle responsabilità da reato degli enti*, 2013.
- M.N. MASULLO, *La connivenza. Uno studio sui confini con la complicità*, 2013.
- A. DEL VECCHIO – P. SEVERINO (a cura di), *Il contrasto alla corruzione nel diritto interno e nel diritto internazionale*, 2014.
- L. SALVINI – G. MELIS (a cura di), *L'evoluzione del sistema fiscale e il principio di capacità contributiva*, 2014.
- Paolo TULLIO, *Il cumulo di incarichi in imprese concorrenti. Interlocking directorates*, 2014.

Collana Studi – II Serie

1. Giorgio MEO, Antonio NUZZO (diretto da), *Il testo unico sulle società pubbliche. Commento al d.lgs. 19 agosto 2016, n. 175*, 2016.
2. Raffaele FABOZZI, *Il bene “salute” tra potere organizzativo e tutele ordinarie*, 2016.
3. Angela DEL VECCHIO, Paola SEVERINO (a cura di), *Tutela degli investimenti tra integrazione dei mercati e concorrenza di ordinamenti*, 2016.
4. Antonio GULLO, Francesco MAZZACUVA (a cura di), *Ricchezza illecita ed evasione fiscale*, 2016.
5. Elisa SCAROINA, *Il delitto di tortura*, 2018.
6. Pietro PUSTORINO, *Movimenti insurrezionali e diritto internazionale*, 2018.