

XIV JORNADAS DE COMUNICACIONES CIENTÍFICAS DE LA FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS SOCIALES Y POLÍTICAS UNNE

Compilación:
Alba Esther de Bianchetti

2018
Corrientes - Argentina

XIV Jornadas de Comunicaciones Científicas de la Facultad de Derecho, Ciencias Sociales y Políticas -UNNE : 2018 Corrientes -Argentina / Estefanía Daniela Acosta ... [et al.] ; compilado por Alba Esther De Bianchetti. - 1a ed. - Corrientes : Moglia Ediciones, 2019.
548 p. ; 29 x 21 cm.

ISBN 978-987-619-344-3

1. Análisis Jurídico. I. Acosta, Estefanía Daniela II. De Bianchetti, Alba Esther, comp.
CDD 340



ISBN N° 978-987-619-344-3

Editado por **Moglia Ediciones**

Todos los derechos reservados - Prohibida su reproducción total o parcial, por cualquier método

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

Impreso en **Moglia S.R.L.**, La Rioja 755

3400 Corrientes, Argentina

mogliaibros@hotmail.com

www.mogliaediciones.com

Octubre de 2019

LA IMPLICANCIA DE LOS TRATADOS INTERNACIONALES RESPECTO DEL PRINCIPIO DE LEGALIDAD PENAL

Arrieta, José M.

jmarrieta68@gmail.com

Britos, María F.

florbritosok@gmail.com

Resumen

El principio de legalidad se erige como uno de los principios constitucionales más fuertes que rigen en el ámbito de nuestro derecho penal, funcionando como muro de contención al avance del poder punitivo del estado. De él surge que el delito es un producto legal y que no puede sino nacer de la ley, la que debe ser previa, escrita, estricta y cierta. Por su parte, los tratados internacionales incorporados a nuestra Constitución Nacional con la reforma de 1994 en virtud del art. 75 inc. 22, que *prima facie* amplían la protección que puedan brindar al individuo las normas de derecho interno, han generado consecuencias prácticas concretas al momento de resolver casos en los que están en juego Derechos Fundamentales de las personas. Ello ha conducido a que Nuestro Máximo Tribunal (C.S.J.N.) arribe a soluciones diferentes, dando preminencia al principio de legalidad del art. 18 de la Constitución Nacional y sus exigencias, o a los Tratados Internacionales que –como se dijo– poseen también jerarquía constitucional.

Palabras claves: Derechos Humanos, *Ius Cogens*, *Lex Scripta*.

En nuestro sistema jurídico, la reforma constitucional de 1994 redelineó el marco de nuestra Norma Fundamental y la ubicación del ordenamiento argentino respecto a los tratados internacionales, los cuales por imperio de los arts. 27 —*ius cogens*—, 31 y 75 incs. 22 y 24, integran actualmente el llamado "bloque de constitucionalidad federal".

La incorporación de estos tratados al mencionado bloque de constitucionalidad federal no limita ni menoscaba la protección que puedan brindar al individuo las normas de derecho interno, sino que, por el contrario, la amplía. En ese sentido la Corte I.D.H. tiene dicho que "*si a una misma situación son aplicables la Convención Americana y otro tratado internacional, debe prevalecer la norma más favorable a la persona humana*"¹ lo que se ha dado en llamar la "cláusula del individuo más favorecido".

En igual sentido se ha pronunciado nuestro Máximo Tribunal desde sus primeros pronunciamientos posteriores a la reforma, señalando que "la armonía o concordancia entre los tratados y la Constitución es un juicio constituyente", y que, por ello "... los tratados complementan las normas constitucionales sobre derechos y garantías (...) y las cláusulas constitucionales y las de los tratados tienen la misma jerarquía, son complementarias y, por lo tanto, no pueden desplazarse o destruirse recíprocamente"².

Empero, no resulta claro cuál es, entonces, la norma que debe prevalecer en los casos en donde entran en pugna, por un lado, normas de derecho interno protectoras de derechos fundamentales y, por el otro, normas de derecho internacional, que también se erigen en defensa de aquellos. Ello se puso de manifiesto en el caso "Arancibia Clavel"³, en el cual, el Dr. Belluscio –en disidencia– ha expresado que, no obstante la incorporación de estos instrumentos internacionales en virtud del art. 75 inc. 22 de la C.N. solamente tienen "jerarquía constitucional" en la medida que no deroguen ningún art. de la parte dogmática de nuestra C.N., configurando así normas constitucionales de "segundo rango", superiores a las leyes ordinarias, pero que de ningún modo pueden contradecir ni afectar los derechos consagrados en la primera parte de la C.N., pese a que la mayoría de la Corte se inclinó por la aplicación del *ius cogens*, decidiéndose por la imprescriptibilidad de los delitos de lesa humanidad, y sosteniendo que el principio de legalidad debe ceder ante la comisión de aquellos delitos.

¹ (Corte I.D.H., La colegiación obligatoria de periodistas –arts. 13 y 29 Convención Americana sobre Derechos Humanos–). Opinión Consultiva OC-5/85 del 13 de noviembre de 1985, Serie A No. 5, §52)

² CSJN, "Monges Analía M. c/ Universidad de Buenos Aires," 26/12/1996, Fallos: 319:3148.

³ "Arancibia Clavel, Corte Suprema de la Nación, sentencia del 24/8/2004, L.L. 10/11/2004 y SJA 4/5/2005". GULLCO, Hernán Victor. Principios de la Parte General del Derecho Penal, Jurisprudencia comentada. Edit. "Del Puerto". Bs. As. 2006, pág. 33.

Sin embargo, en el caso “Bignone, Reynaldo Benito Antonio y otro/ recurso extraordinario”⁴, la mayoría de la Corte dio preeminencia al derecho interno, por sobre las normas de derecho internacional, al aplicar la ley 24.390 que contemplaba el cómputo doble de la prisión preventiva, transcurrido el plazo de dos años, lo cual deja en evidencia la falta de un criterio unánime sobre lo aquí planteado.

Referencias bibliográficas

- GULLCO, H. (2006) *Principios de la Parte General del Derecho Penal, Jurisprudencia comentada*. Bs. As. Edit. “Del Puerto”.
- SANCINETTI, M. (2005) *Casos de Derecho Penal Parte General*. Tomo I, 3º Edición reelaborada y ampliada. Bs. As. Edit. Hammurabi.
- VIGO, R. (2009) *Delitos de lesa humanidad. Reflexiones acerca de la jurisprudencia de la C.S.J.N.* 1ª Ed.- Edit. Ediar.

Filiación institucional:

Arrieta, José M. Integrante de Proyecto Especial de Investigación [PEI-FD2017-008-] Facultad de Derecho y Ciencias Sociales y Políticas, U.N.N.E. Britos, María F. Integrante de Proyecto Especial de Investigación [PEI-FD2017-008-] Facultad de Derecho y Ciencias Sociales y Políticas, U.N.N.E.

⁴ CSJ 1574/2014/RHI Bignone, Reynaldo Benito Antonio y otro si recurso extraordinario.