

Análisis Documental

---

F. 259. XLVI. REX

---

F. A. L. s/MEDIDA AUTOSATISFACTIVA

---

@ABORTO

---

APELACION EXTRAORDINARIA

---

RECURSO EXTRAORDINARIO FEDERAL

---

MEDIDA AUTOSATISFACTIVA

---

ARTÍCULO 14 DE LA LEY 48

---

CONFIRMA

---

Iniciales: SI Amicus Curiae: SI

---

HIGHTON de NOLASCO, MAQUEDA, LORENZETTI, FAYT, ZAFFARONI (VOTO CONJUNTO) - ARGIBAY (VOTO PROPIO) - PETRACCHI (VOTO PROPIO)

---

ABORTO, VIOLACION, INTERPRETACION DE LA LEY, CONSTITUCION NACIONAL, PROTECCION INTEGRAL DE LA MUJER, FACULTADES DE LA CORTE SUPREMA

---

CODIGO PENAL Artículo: 86 Inciso: 1º Y 2º

---

CONSTITUCION NACIONAL Artículo: 19

---

TRATADO CONVENCION INTERNACIONAL SOBRE LA ELIMINACION DE TODAS LAS FORMAS DE DISCRIMINACION RACIAL

---

El juez Petracchi- en disidencia- declaró inadmisibile el recurso extraordinario, por carecer del requisito de relación directa e inmediata que debe existir entre las cuestiones federales propuestas y lo decidido en el pronunciamiento.

---

1 - CASO O CONTROVERSIA - ABORTO - CORTE SUPREMA - CUESTION ABSTRACTA - EMBARAZO - JURISPRUDENCIA - ABORTO NO PUNIBLE

Si dada la rapidez con que se produce el desenlace de situaciones relacionadas con el embarazo -o su eventual interrupción- es harto difícil que lleguen a estudio del Tribunal las importantes cuestiones constitucionales que éstas conllevan sin haberse vuelto abstractas, corresponde establecer que resultan justiciables aquellos casos susceptibles de repetición y se torna necesario decidir las cuestiones propuestas aun sin utilidad para el caso en que recaiga el pronunciamiento, con la finalidad de que el criterio de la Corte Suprema sea expresado y conocido para la solución de casos análogos que puedan presentarse en el futuro.

---

2 - ABORTO - CODIGO PENAL - CONSTITUCION NACIONAL - EMBARAZO - INCAPACIDAD - INTERPRETACION DE LA LEY - TRATADOS INTERNACIONALES - VIOLACION - ABORTO NO PUNIBLE

Si de las normas constitucionales y convencionales no se deriva mandato alguno que imponga interpretar en forma restrictiva el art. 86, inc. 2°, del Código Penal, en cuanto regula los supuestos de abortos no punibles practicados respecto de los embarazos que son consecuencia de una violación, se considera necesario remarcar que existen otras cláusulas de igual jerarquía así como principios básicos de hermenéutica establecidos en la jurisprudencia del Tribunal que obligan a interpretar dicha norma con alcance amplio, ya que reducir la autorización de la interrupción de los embarazos sólo a los supuestos que sean consecuencia de una violación cometida contra una incapaz mental implicaría establecer una distinción razonable de trato respecto de toda otra víctima de análogo delito que se encuentre en igual situación y que, por no responder a ningún criterio válido de diferenciación, no puede ser admitida.

---

### 3 - ABORTO - DERECHO DE REALIZAR LO NO PROHIBIDO - JUECES - MEDICOS - PODER JUDICIAL - ABORTO NO PUNIBLE

Teniendo a la luz el art. 19 in fine de la Constitución Nacional es que debe interpretarse la letra del art. 86, inc. 2° del Código Penal y concluir que quien se encuentre en las condiciones allí descriptas no puede ni debe ser obligada a solicitar una autorización judicial para interrumpir su embarazo, toda vez que la ley no lo manda, como tampoco puede ni debe ser privada del derecho que le asiste a la interrupción del mismo ya que ello, lejos de estar prohibido, está permitido y no resulta punible, por lo que corresponde advertir a los profesionales de la salud la imposibilidad de eludir sus responsabilidades profesionales ante la situación fáctica contemplada en la norma referida y recordar a los diferentes operadores de los distintos poderes judiciales del país que lo que previó el legislador es que, si concurren las circunstancias que permiten la interrupción del embarazo, es la embarazada que solicita la práctica, junto con el profesional de la salud, quien debe decidir llevarla a cabo y no un magistrado a pedido del médico.

---

### 4 - ABORTO - CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD - DERECHO COMUN - INTERPRETACION DE LA LEY - VIOLACION - ABORTO NO PUNIBLE

Dentro del límite de la regla del art. 15 de la ley 48 que veda a la Corte pronunciarse con respecto a cuestiones de derecho común, la interpretación efectuada por el a quo de la excepción del art. 86.2 del Código Penal cumple suficientemente con el estándar de validez constitucional, pues en la ponderación de los intereses en conflicto, el legislador justifica concretamente la sustancial preponderancia del interés beneficiado a través de la indicación legal de que el embarazo haya sido causado por una violación, exigiendo además el consentimiento de la propia afectada, o de su representante legal (Voto de la Dra. Carmen M. Argibay).

---

### 5 - ABORTO - EMBARAZO - JUECES - MEDICOS - PODER JUDICIAL - VIOLACION - ABORTO NO PUNIBLE

El marco de ejercicio del permiso jurídico que surge del art. 86.2 del Código Penal demanda únicamente que los médicos a quienes es requerida la intervención verifiquen que el embarazo es producto de una violación y la víctima preste su consentimiento ante esos profesionales para que se lleve a cabo la intervención, por lo que las exigencias legales que legitiman la injerencia no pueden erigirse en un obstáculo sustancial al efectivo ejercicio del derecho concedido a la mujer, obligándola a transitar un arduo y traumático proceso judicial que acrecienta innecesariamente el considerable estigma y sufrimiento derivados de la violación de la que fue víctima y que, en razón del tiempo transcurrido, puede poner en riesgo la posibilidad de practicar una intervención sin peligro alguno para su salud (Voto de la Dra. Carmen M. Argibay).

---

### 6 - ABORTO - INTERPRETACION DE LA LEY - VIOLACION - RELACION DIRECTA - ABORTO NO PUNIBLE

Resulta inadmisibile el recurso extraordinario que no logra expresar argumentos constitucionales suficientes que sustenten la interpretación que deja fuera del ámbito de aplicación de la norma contenida en el art. 86.2 del Código Penal -aborto no punible- a la mujeres que no tengan deficiencias psíquicas pues, más allá de las diferentes capacidades que puedan presentar, la característica común que tienen unas y otras es que en todos los casos se trata de mujeres que han quedado embarazadas como consecuencia de un ataque a su integridad sexual (Voto del Dr. Enrique Santiago Petracchi).

---

#### 7 - ABORTO - CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD - VIOLACION - ABORTO NO PUNIBLE

Si en el recurso extraordinario se invoca, unilateralmente, la afectación del derecho a la vida de las personas por nacer, pero se omite toda consideración con respecto al otro extremo del conflicto, la situación de la niña de 15 años embarazada a consecuencia de una violación, al sesgar de tal modo su argumentación, se ignora la valoración integral que hizo el tribunal provincial para sostener la constitucionalidad de su interpretación del art. 86, inc. 2° del Código Penal, asumiendo sus implicancias en cuanto a la afectación de la persona por nacer y contrapesando ello con los derechos de la niña, enunciando los sufrimientos que para ella conllevaría una ponderación de los intereses en pugna contraria a la que fuera previamente definida por el legislador (Voto del Dr. Enrique Santiago Petracchi).

---