**8. IKASGAIA: ARAU KONBENTZIONALAK- NAZIOARTEKO TRATATUA (II)**

**ESTATUAREN ADOSTASUNA EMATEKO ERAK NAZIOARTEKO ORDENAMENDUAN**

* **Historikoki → Estatuaren adostasuna ratifikazioaren bidez egin da.** Orain arte egin dena testua sortzea bakarrik da, estatuek ez dituzte obligazioak oraindik. Orain jada testua barne ordenamendura eramaten da eta estatu bakoitzak bere tramitazio ezberdina izango du, baina kontua da obligazioak bereganatzen direla azkenean. Prozesu hori ratifikazioa deritzogu.
	+ **Hasieran → Erregeak ordezkariei emandako botereen konfirmazioa.**
	+ **Ondoren → Parlamentuak exekutiboari emandako baimen edo onarpena, hau da, subiranotasuna Parlamentuan kokatzea.** Parlamentuak sortzen direnean beste zentzu bat hartzen du: negoziatu den testu hori herritarren ordezkariaren aurrera eramatea estatuaren borondatea zein den jakiteko. Beraz, ratifikazioa Parlamentuek estatuen borondatea aurkezteko erabiltzen duten fasea edo tramitea da.
* **XIX. Mendetik aurrera: nazioarteko tratatuak ugaldu egingo dira, eta estatu kopuru handiagoen artean harremanak sustatuko dira (kopurua handitu eta baita estatu motak ere)**
	+ **Konstituzio gehienetan tratatu guztiek ez dute Parlamentuaren baimenaren beharrik.** XIX mendetik aurrera aldatzen doa. Izan ere, hau baino lehen estatuek oso tratatu kopuru txikia negoziatzen dituzte, baina ordutik aurrera kopurua izugarri hazi zen. Hau da, nazioarteko tratatuak hugaldu egin ziren, gero eta gehiago sinatzen ziren [Gaur egun NBEn erakundean 193 estatu daude eta gero eta gai gehiago. Ondorioz, gero eta tratatu gehiago behar dira]. Momentu horretan hainbeste tratatu negoziatu ziren Parlamentuek ez zeukatela astirik denak ratifikatzeko.
	+ **Obligatua geratzeko forma abrebiatuen sortzea.** Tratatuen kopuru handi honen ondorioz, Gobernuari zuzenean onartzeko aukera aurreikusten hasi zen hainbat konstituziotan. Izan ere, hau erabakitzea Konstituzio bakoitzaren esku dago.
* **Adostasuna emateko modua (12-15 art.):**
	+ **Obligatua geratzeko adostasuna printzipioz tratatuaren osotasunera zuzendu behar da:**Estatu batek nazioarteko ordenamenduan adierazteko obligazioak onartuko dituela ikusi beha da zein motatako tratatuaren aurrean gauden.

Eskualdaketa eman daiteke.

Adesioaren bitartez: sinadura bat dago baina dagoeneko indarrean dagoen tratatu bati, atxikipen dokumentua sinatzen da ez tratatua bera. Sinadura estatu horren adostasuna da baina publiko egitea ezinbestekoa da.

* + **Salbu: aldeek horrela erabaki badute**
* **Adostasuna emateko momentua:**
	+ **Sinadura eta instrumentuen eskualdatzea → Ekintza ematen denean.** Adibidez, demagun tratatu bat aldebikoa dela. Noiz dakigu biek beraien adostasuna eman dutela? Ordezkariek, kasuak kasu, sinatzen dutenean (adibidez: Espainian erregea). Aldebiko tratatuetan hau izaten da bidea: publikoki egiten da eta biek aldi berean instrumentuak (kopiak) sinatzen dituzte. Hemen sinadurak ematen du estatuaren adostasuna, publikoki egiten delako.
	+ **Ratifikazioa, onespena edo onarpena → Hauen berri nazioarte eremuan ematen denean (16. art).** Estatu askoren tratatua bada, berriz, estatu batek kopia sinatu eta gordetzea ez da nahikoa. Izan ere, aldebiko tratatuen kasuan publikoki egiten da, baina kasu hauetan ez. Adibidez, erregeak bere bulegoan kopia sinatu eta kajoian gordeta ez da ezer lortzen. Instrumentuak eskualdatu egin behar dira.
		- **Instrumentuen eskualdatze momentuan:** hau bi estaturen artekoa da, aurrez azaldua. Nazioarteko subjektu batek badaki sinatu egin dugula.
		- **Instrumentuen gordailapen momentuan:** hau hainbat estaturen artekoa da, aurrez azaldua ere. Jatorrizko testua onartzen da eta gordailu zaina izendatzen da, bere lana jatorrizko lana gordetzeaz gain, estatuen adostasuna eraman beharko du, hau da, funtzio administatiboak edukiko ditu.

**ESPAINIAKO ORDENAMENDU KONSTITUZIONALEKO ARAUAK**

* **Eraentza EK. 93-95. art.** 93 eta hurrengo artikuluetan Espainiako ratifikazio sistema jasotzen da. Espainiako ratifikazio sistema anitza da, hau da, segun eta zein trataturen aurrean gauden ezberdina izango da. XXI. mendean tratatuak ugariak dira, gainera parlamentuak ageri dira. Sistema konplikatu egin da. Tratatu motaren arabera, tramitazio ezberdina jasotzen da.

EK 93: “*Mediante ley orgánica se podrá autorizar la celebración de tratados por los que se atribuya a una organización o institución internacional el ejercicio de competencias derivadas de la Constitución. Corresponde a las Cortes Generales o al Gobierno, según los casos, la garantía del cumplimiento de estos tratados y de las resoluciones emanadas de los organismos internacionales o supranacionales titulares de la cesión”.*

93. artikuluak jasotzen dituen tratatuak Espainiak bereak dituen eskuduntzak Nazioarteko erakunde bati eskuduntza konstituzionalak uzten dizkionean da. Kasu honetan beharrezkoa izango da Gorte orokorrek adostasuna agertzea, baimena ematea, eta gainera Lege Organikoz egin beharko du eta, beraz, gehiengo berezi bat aplikatuta.

Zer gertatzen da gainontzeko tratatuekin?

EK: 94: “1. *La prestación del consentimiento del Estado para obligarse por medio de tratados o convenios requerirá la previa autorización de las Cortes Generales, en los siguientes casos: a) Tratados de carácter político. b) Tratados o convenios de carácter militar. c) Tratados o convenios que afecten a la integridad territorial del Estado o a los derechos y deberes fundamentales establecidos en el Título I. d) Tratados o convenios que impliquen obligaciones financieras para la Hacienda Pública. e) Tratados o convenios que supongan modificación o derogación de alguna ley o exijan medidas legislativas para su ejecución. 2. El Congreso y el Senado serán inmediatamente informados de la conclusión de los restantes tratados o convenios”.*

Kasu honetan: tratatu politikoak, tratatu militarrak, lurralde osotasuna ukitzen dutenak, eskubideen eremua ukitzen duten tratatuak, Ogasun Publikoari obligazioak suposatzen dizkioten tratatuak, edozein neurri legegile beharrezkoak dituzten tratatuak. Kasu honetan ez da Lege Organiko bat onartu beharko baimena emateko, arruntarekin nahikoa.

93. puntuan eta 94.1. puntuan kokatu ezin diren tratatuak, hots, 92. artikuluan sartzen direnak, Gobernuak zuzenean onartu ahalko ditu dekretu bidez, Gorte Orokorren parte onartzerik gabe, baina, hori bai, hauek informatuz. Beraz, esan dezakegu ia tratatu guztiak Gorte Orokorren onarpenarekin onartu behar direla.

Zeinen ardura da tratatu bat modu batean edo besteak kalifikatzea? Hemen arazoa sor daitezke, Gobernua delako eskuduna tramitazio hori bide batetik edo bestetik jarraitzeko. Arriskua Gobernuak dagokion bidea jarraitzen ez badu tratatu horren baimena izatea da, baina Gobernuak tramitatu behar du. Honek Gobernuaren askatasuna erabatekoa dela esan nahi du? horretarako estatu kontseiluaren irizpena behar du. Estatu Kontseiluak Gobernua aholkatzeko eta kontrolatzeko funtzioa du. Estatu kontseiluak bi gauza argi utzi behar ditu: bere ustez tratatu hori konstituzioarekin bateragarria den edo ez, bateragarria ez bada ezin baita sinatu; eta, bigarrenik, zein tramitazio jarraitu behar duen. Hala eta guztiz ere, Estatu Kontseiluak honelako irizpen kontsultiboa aurkeztutako gerta liteke Gobernuak nolabait beste tramitazio bat jarraitzea.

**AKE 155/2005:** Aznarren Gobernuak Aznarrek Dekretu Legegile baten bidez Fondo Monetario Internacional eta Munduko Bankua Espainiak diru kopuru bat ematea nahi zuen, hau da, obligazio bat, eta ez zuen nahi Parlamentutik pasatzea. Horren aurrean helegite bat tarteratu zen eta honek Gorte orokorren parte hartzea lege bitartez beharrezkoa zela esan zuen, 94.1 supostuan zegoelako.

* **Organoak:**
	+ **Gobernua:** Tratatu bat onartzean, testu kautotua Estatu Kontseilura eramango da.
	+ **Gorte Orokorrak**
	+ **Erregea:** Behin Gorte Orokorrek edo Gobernuak baimena eman dioten tratatuari, a nazioarteko tratatu hori sinatzea bakarrik izango da bere funtzioa.
	+ **Auzitegi Konstituzionala:** Konstituzionalitate kontrola egitea. K kontra joan daitekeen tratatu bat ezin delako onartu. Ulertzen bada K bat ez datorrela tratatua ez da onartzen edo K erreformatu behar da.
	+ **Estatu kontseilua:** Lehenengo tratatuaren konstituzioarekin duen harremana begiratu, lehenengo informe bat. Konstituzionaltasun horren inguruan eta jarraitu beharreko tramitazioaren inguruan. Honek esango dio Gobernuari jarraitu beharreko bidea.

**TRATATUEN KONSTITUZIONALITATE KONTROLA ORDENAMENDU KONSTITUZIONALEAN**

Ezin daiteke inoiz konstituzioaren aurkako tratatu bat onartu. Egoera hori ematen denean, bi aukera daude, lehenengoa tratatua ez onartzea da. Bigarrena, konstituzioa aldatzea.

* **Arauketa:** Konstituzioaren 95., 161.1.a), 163. art
* **Konstituzionalitate kontrola:**

Zein da arazoa nazioarteko tratatuekin? Gobernuak negoziatzen ditu beste estatuekin baina Espainiak ezin ditu sinatu bere ordenamenduaren aurka doazen tratatuak. Orduan bi aukera: tratatua ez sinatu edo konstituzioa erreformatu. Horretarako bi motatako kontrola daude: aurretiazko kontrola eta adostasuna eman osteko kontrola. Aurretiazko kontrola testua kautotu ondoren, baina espainiar ordenamenduan adostasuna eman baino lehen. Hau logikoa da, Auzitegiak behin betikoa den testua aztertu behar duelako eta ez modifikatu ahal dena. Honetarako estatu kontseiluaren irizpena kontutan harten da. Konstituzio kontrakoa dela erabakitzen bada, ezingo da sinatu edo lehenengo konstituzioa erreformatu beharko da. Demagun aurretiazko kontrol horrek ez duela bere funtzioa bete eta Espainiak gero errealitatean konstituzioaren aurka doan tratatu ba onartu duela. Auzitegi Konstituzionalaren adierazpena eskatzeko eskudunak Gobernua, Ganbaretako bakoitza eta arartekoa.

* + **Estatu Kontseilua**
	+ **Adostasuna adierazi aurretik, tratatu horrek sortutako obligazioei lotu aurretik : (EK 95.1 art)**
		- **Kontrola→** Testua behin-betikoa denean, kautotu ondoren eta adostasuna eman baino lehenago, izan ere, behin. betiko testua izatea ezinbestekoa da eta testua kautotu gabea bada, oraindik modifikazioak jaso ditzake.
		- **Auzitegi Konstituzionalaren adierazpena eskatzeko eskudunak:**
			* **Gobernua**
			* **Ganbaretako bakoitza**
		- **Auzitegiaren erabakia loteslea da:** KA esaten badu Tratatua ez datorrela bat Konstituzioarekin, Estatuak ezin du tratatua sinatu. Ez dago indarrean eta ez du obligaziorik hartu oraindik. KA esandakoa loteslea da.
	+ **Adostasuna adierazi ondoren.** Gerta daiteke adostasuna eman ondoren Tratatua Konstituzioaren kontrakoa dela konturatzea **(AKLO 27.1. art)**Askotan tratatuaren testuak ez du talkarik egiten baina bere praktikak bai.
		- **Konstituzio kontrakotasun helegitea:** KA-ri eskatu ahalko zaio bateragarritasun hori aztertzea.
		- **Konstituzio kontrakotasun arazoa:** auzitegi batek tratatu bat aplikatu nahi duenean eta tratatu hori konstituzioarekin bat ez datorrenean. Arazorik ez badago, 93-94 artikuluak.

**TRATATUEN ERRESERBAK**

Adostasuna Tratatuaren osotasunari ematen zaio. Kautotze prozesua gainditu dugunean behin behineko testua daukagu eta estatuek ratifikazioa egin behar dutenean bertan jasotzen den guztiari egin behar diote. Batzuetan posible da testuan bertan baimena ematea tratatuaren zati bati bakarrik ratifikazioa emateko, baina hau salbuespena da. Alde anitzeko tratatuetan askotan helburua ahal den eta estatu gehienek sinatzea da eta oso zaila da 193 estatu adostasun berera iristea, tratatuak ez ditu guztien borondateak islatuko. Ondorioz, Nazioarteko ordenamenduan ahalik eta estatu gehien tratatuetara erakartzeko erreserbak sortu ditu. Errealitatean malgutasuna ematen dute, horrela Estatuek nolabait Tratatua moldatu dezaten.

* **ERRESERBAREN KONTZEPTUA*****“Erreserba bat aldebakarreko adierazpen bat da, tratatu bat sinatzeko, ratifikatzeko edo atxikitzeko orduan Estatu batek egindakoa eta tratatu horren zenbait xedapenen efektu juridikoak baztertzeko edo aldarazteko asmoz”.***

Tratatu bat “a la carta” onartzea. Erreserben bitartez estatuei berrespena egitean hainbat esklusio egitea ahalbidetzen du. Beraz, estatuak bere burua tratatura lotuko du baina adibidez 7 artikulua baztertuta. Zertarako negoziatu estatu bakoitzak tratatu bat nahi duen bezala onartu badezake? Tratatu baten inguruan estatu kopuru handiena biltzeko askotan malgutasuna beharrezkoa da. Esaterako, giza eskubideen tratatua: giza eskubideen tratatu askotan arazo nabarmenena heriotza zigorra da. Europako estatuen jarrera heriotza zigorra debekatua dagoela da eta gainera EBn sartzeko beharrezkoa da. Europatik kanpo gutxienez 66 estatuk onartzen dute heriotza zigorra. Noski, Giza Eskubideen Hitzarmen baten inguruan zaila da gai horren inguruan adostasuna lortzea. Izan ere, Hitzarmen horretan heriotza zigorra debekatzen bada AEB, Txina, Errusia etab. kanpo geldituko dira. Erreserben bitartez estatu hauei onartu ezin duten zati hori baztertuz tratatuaren parte izateko da. azkenean, Txina Giza Eskubideen Tratatutik kanpo gelditzen bada ez dugu inolako tresnarik izango Txinan gertatzen diren gehiegikeriak aztertzeko eta Auzitegietara eramateko. Tratatuan sartzen bada baina artikulu batzuk baztertuz, badakigu artikulu horiek ez dituela beteko baina hainbat aspektutan kontrolatzeko ahalmena dagoela. Alde txarra: erreserben bitartez askotan tratatuaren helburua kolokan jartzen da. Adibidez, estatu batek Giza Eskubideen Hitzarmena sinatzen badu baina artikulurik garrantzitsuenak baztertzen baditu, azkenean hitzarmenaren helburua kolokan egongo da. **Erreserba adostasunaren parte da.** Erreserba: ados nago tratatu honetatik eratortzen diren obligazioak betetzeko, baina salbuespen batzuekin.

* **4 ezaugarri:**
	+ **Aldebakarreko adierazpena da:** Estatu bakoitzak erabakitzen du. Erreserba estatuaren gauza da, ez du beste estatu batekin negoziatu behar. Erreserba adostasuna emateko era bat da, baldintzatua dagoen adostasun bat nolabait esateko, “bai, baina…………”.
	+ **Adierazpena momentu jakin batean egiten da:** adostasunarekin batera egin behar da erreserba, adostasunaren zati bat den heinean. Momentu horretan erreserba egin ezkero gerora ezingo du erreserba gehiago tratatuan sartu. Gero egin daitekeen gauza bakarra erreserba horiek kentzea eta horrela, Tratatua guztiz onartzen dela ulertuko da.
	+ **Egintza formal bat da:** ezinbestez idatziz aurkeztu behar da, tratatuaren zati bihurtzen delako.
	+ **Duen kalifikazioak ez du garrantzirik, edukiak bai:** estatuei ez zaie gustatzen erreserba izena, horregatik beste izan batzuk jartzen dira(deklarazio, jakinarazpena, erreserba etab.) ematen duen izenak berdin du , helburu bezala adostasunari zenbait muga jartzea edo hainbat xedapen baztertzea edo aldatzea badu erreserba baten aurrean egongo gara. Estatuek askotan ez diote erreserba deitzen kutsu negatiboa duelako, baina erreserbak dira.
* **Formulazioa**
	+ **Sistema malgua:** sistema honek aukera ematen die estatuei malgutasun bat txertatzeko eta tratatuak debekatzen ez duen bitartean erreserbak jarri daitezkeela ulertzen da, baina salbuespenak.
	+ **Bi muga:**
		- **Negoziatu duten Estatuek hitzartutakoa:** erreserbarik jarri ezin dela adosten bada. Gerta liteke erreserbak debekatu beharrean artikulu batzuetan erreserbak onartzea eta beste batzuetan ez. Baita posible da erreserba interpretatzaileak soilik onartzea . Erreserbak ez badira onartzen eta aurkezten badira, deusezak izango dira.
		- **Erreserba tratatuaren helburuarekin bat ez etortzea (muga zehazgabea da eta arazoak sorrarazten ditu):** ezingo dira tratatuaren xedearekin edo helburuarekin bateraezinak diren erreserbak onartu. Hau esatea erraza da baina praktikan ez da hain erraza. Europako estatuentzat adibidez giza eskubideen tratatu batean heriotza zigorraren erreserba onartzea tratatuaren helburuaren aurka doa.
* **Formulazio aurreko jarrerak**

Demagun 4 estatuko tratatu bat dugula, horietan artean hitzarmena negoziatu eta kautotu dela. Beraz, estatuen berrespena falta da. Demagun 4 artikuluko tratatu bat dela: 1.eta 4. bere osotasunean onartzen dute. 2. Estatuak erreserba bat sartzen duela, hain zuen ere 3 artikulua ez onartzea. Demagun 3 artikuluak 4 artikuluan x esaten denean berak y ulertuko dela esaten duela.

Tratatua bakarra da, baina adostasuna emateko modua ezberdina. Beraz, erreserba bat planteatzen den bakoitzean gainerako estatuen jarrera zein den jakin beharko da, tratatua bi estaturen artean nola aplikatzen den jakiteko.

1 eta 4ren artean tratatua bere osotasunean aplikatuko da. 1 eta 2ren artean ze? 1k osotasunean onartu du baina 2k erreserba ezarri du. Erreserba zeini aplikatu? 1k deklarazio bat egin beharko du 2ren erreserbaren aurrean erantzuna eman behar du, onartzeko edo eragozteko. Erreserba onartzen badu erreserba biei aplikatuko zaie. Eragozten badu, berriz, erreserbaren artikulua baztertuta aplikatuko da, erdi bideko konponbiderik ez baitago. 3 estatuak 4 artikuluan x esatean y ulertuko diola dio, baina 4 estatuak ez dio erreserba onartzen. Kasu honetan erreserbaren artikulua ez da aplikagarri izango bi estatu horien artean, ez 3ren interpretazioaren arabera ( x = y) ezta 4ren interpretazioaren arabera ( x= x).

Erreserba ez onartzea:

-Eragozpen sinplea: erreserbarekin ez ados, baina tratatua aplikatzearekin bai, orduan artikulu hori ezabatu egingo da.

-Eragozpen kualifikatua: tratatua ez da aplikatuko, tarteko biderik ez dagoelako, estatu batek beste bati erreserba onartu ez diolako eta erreserba proposatu duen Estatuan Tratatua bere osotasunean onartzen duelako.

* + **Onarpen:** errazena erreserba onartzea da.
		- **Aldebiko harremanak sortzen ditu**
		- **Onarpen baten beharra tratatuan parte izateko**
		- **Arau bereziak: Vienako Itunaren 20.2 eta 20.3 art.**
	+ **Eragozpena (efektuak):** arazoak hemen sortzen dira. Batek aplikatu nahi badu eta besteak ez, batek ezin dio besteari ez aplikatzeko ezarri eta besteak bai aplikatzeko ezarri. Ondorioz, artikulu hori ez da aplikatuko eta kito. Horrela dirudi erreserba ezarri duena irteten dela irabazten. Honek garrantzia erreserba interpretatzailea denean da: ez da aplikatu, ez baten interpretazioarekin eta ezta bestearenarekin. Eragozpena sinplea edo kualifikatua izan daiteke: sinplea artikulua ez aplikatzea da. Kualifikatua: erreserbarekin ez nago ados eta niretzat artikulu hori aplikatzea garrantzitsua da. Beraz, gure artean ez da tratatu guztia aplikatuko da. Eragozpen sinplean erreserba ezarri duen estatua irteten da irabaziz, baina arriskua beste estatuak eragozpen kualifikatua ezarri eta bien artean tratatu hori ez aplikatzea da. Erreserba interpretatzailean berdin: eragozpen sinplean artikulua ez da aplikatu eta erreserba kualifikatuan tratatu guztia ez da aplikatuko. Hau nolabait erreserba onartu duen estatuarekiko mendekua da. Honen ondorio nagusia: testatu bakar batetik hainbat eta hainbat harreman ezberdin atera daitezkeela. Beraz, kodea esku tartean dugunean kodea didaktikoa soilik da, auzitegi batera ezin gara kode batekin joan, bertan erreserbak agertzen ez direlako. Juristontzat erreserbak ezagutzea guztiz beharrezkoa da. 4 estaturen artean hainbat harreman ezberdin badaude, 193 estaturen artean imajinatu … Beraz, askotan tratatuari erreparatu baino lehenago erreserbei begiratu behar zaie. Demagun artikulu berarekiko batek erreserba interpretatzailea ezarri duela eta besteak baztertzailea: batak bestearen erreserba onartu edo eragotzi beharko du, baina normalean kasu honetan artikulua baztertzea izango da.

		- **Iraganean→ Bi Estatuen artean tratatua indarrean ez sartzea**
		- **Vienako Ituna→ Eragozpena egin duen Estatuak espresuki adierazi beharra**
* **Erreserbaren ondorioak:** erreserba bat bakarrik jarri ahal izango da Tratatuari adostasuna ematen zaionean, baina erreserbak edozein momentutan kendu daitezke baina Estatuari emandako eragozenak ere, hala ere, kasu horietan tratatua bere osotasunean onartuko da.
	+ **Aldebiko harreman ugari sortu:** testu bakar batetik aldebiko harreman ugari sortzen dira. Beraz, kasuz kasu aztertu beharko dugu horien arteko harremana zein de, bestela ezingo dugulako benetan jakin tratatu hori nola aplikatzen den.
	+ **Xedapenen efektu juridikoak baztertu edo aldatu**
	+ **Arazoa:** Erazgozpenak jarri dituen Estatuak indarrean sartzea eragozten ez duenean
	+ **Bai erreserbak bai eragozpenak edozein momentuan erretiratu daitezke.**