

Sumario

Página

PRÓLOGO	17
---------------	----

PRIMERA PARTE

RÉGIMEN JURÍDICO, JURISPRUDENCIA DE DESARROLLO Y APLICACIÓN PRÁCTICA DE LA PRISIÓN PROVISIONAL

CAPÍTULO I

LA PRISIÓN PROVISIONAL: CONCEPTO, FUNCIONES Y CARACTERÍSTICAS ESTRUCTURALES	21
--	-----------

ALFREDO ABADÍAS SELMA

Introducción	21
I. La libertad personal como presupuesto fundamental	24
1. <i>Concepto de prisión provisional</i>	<i>30</i>
2. <i>Funciones de la prisión provisional</i>	<i>39</i>
2.1. <i>Aseguramiento de la presencia del investigado en el procedimiento</i>	<i>41</i>
2.2. <i>Evitación de la destrucción de pruebas</i>	<i>46</i>
2.3. <i>Evitación de que el investigado actúe contra bienes jurídicos de la víctima</i>	<i>49</i>
2.4. <i>Evitación de la reiteración delictiva</i>	<i>51</i>
II. Características estructurales de la prisión provisional	53
1. <i>Legalidad</i>	<i>53</i>
2. <i>Excepcionalidad</i>	<i>55</i>
3. <i>Proporcionalidad</i>	<i>58</i>
4. <i>Necesidad</i>	<i>61</i>

	<i>Página</i>
5. <i>Modificabilidad</i>	62
6. <i>Temporalidad</i>	64
7. <i>Motivación</i>	67
8. <i>Jurisdiccionalidad</i>	70
9. <i>Homogeneidad</i>	71
10. <i>Subsidiariedad</i>	73
11. <i>Instrumentalidad</i>	74

CAPÍTULO II

PRESUPUESTOS, FORMAS Y DURACIÓN DE LA PRISIÓN PROVISIONAL	77
--	-----------

ALFREDO ABADÍAS SELMA

I. Presupuestos de la prisión provisional	77
1. <i>El fumus boni iuris</i>	77
2. <i>Periculum libertatis o periculum in mora</i>	87
3. <i>Consideraciones acerca del límite penológico</i>	90
4. <i>Las formas de cumplimiento de la prisión provisional</i>	95
4.1. <i>Prisión provisional comunicada</i>	96
4.2. <i>Prisión provisional incomunicada</i>	99
A) <i>Los efectos de la prisión provisional incomunicada</i>	108
B) <i>Acerca de la designación de abogado</i>	109
C) <i>La limitación del derecho a la entrevista reservada con letrado</i>	110
D) <i>La posible limitación temporal de acceso a las actuaciones procesales</i>	112
E) <i>La limitación del derecho a comunicarse con terceras personas</i>	114
F) <i>Sobre la no limitación del derecho a comunicar la detención a terceros</i>	117
4.3. <i>Prisión provisional atenuada</i>	119
4.4. <i>Prisión provisional indirecta</i>	120

	<u>Página</u>
II. La siempre polémica duración de la prisión provisional	121
1. <i>Marco general de la cuestión</i>	121
1.1. Previsión del riesgo de fuga, de reiteración delictiva y de que el imputado pueda actuar contra bienes jurídicos de la víctima	127
1.2. Garantizar el material probatorio del proceso	131
1.3. Formas de control de la prisión provisional	132
1.4. Los plazos de la prisión provisional esquematizados	134
CAPÍTULO III	
EL PROCEDIMIENTO	139
ALFREDO ABADÍAS SELMA	
I. Antecedentes históricos del procedimiento	139
II. El procedimiento	146
1. <i>Competencia funcional</i>	146
2. <i>Imparcialidad objetiva</i>	151
3. <i>El procedimiento de acuerdo de la prisión provisional</i>	153
4. <i>Prisión provisional en casos de violencia doméstica y de género</i>	173
CAPÍTULO IV	
LA PRISIÓN PROVISIONAL Y LOS CASOS MÁS POLÉMICOS EN LA ESPAÑA DE LOS ÚLTIMOS TIEMPOS	179
ALFREDO ABADÍAS SELMA	
I El “caso Gürtel” y los “papeles de Bárcenas”	179
II Gerardo Díaz Ferrán, de presidente de la CEOE a la liquidación de Viajes Marsans	182
III El misterioso caso de Miguel Blesa	183
IV Rodrigo Rato: de ministro y presidente del FMI a Soto del Real	184

V	Mario Conde y la presunta repatriación de capitales exproliados a Banesto	184
VI	El peculiar caso de los titiriteros	185
VII	Los Pujol, el “tres por ciento”, las “ITV” y el fin del “oasis catalán”	186
VIII	Manos Limpias y Ausbanc	188
IX	La “operación Lezo” y el gobierno de la Comunidad de Madrid	189
X	Ángel M ^a Villar y el fugaz paso por la prisión provisional	190
XI	Altsasu: de pelea de bar a presunto ataque terrorista	191
XII	“La manada” y el errático criterio en la prisión provisional	192
XIII	Eduardo Zaplana: prisión provisional en caso de grave enfermedad	193
XIV	El “Procés” y los “Jordis”	194
XV	¿Gamberrismo o reivindicación política?...	196
XVI	Los falangistas y el asalto a Blanquerna	196
XVII	Iñaki Urdangarín: de campeón de balonmano a la particular cárcel de Brieva	197
XVIII	El caso Rosell y Besolí	199
XIX	Conclusiones finales	203

SEGUNDA PARTE

LA DIMENSIÓN CONSTITUCIONAL DEL DAÑO SACRIFICIAL Y EL SISTEMA DE INDEMNIZACIÓN POR PRISIÓN PROVISIONAL INJUSTA EN LA ENCRUCIJADA

CAPÍTULO V

LA DIMENSIÓN CONSTITUCIONAL DEL DAÑO SACRIFICIAL	209
--	-----

PERE SIMÓN CASTELLANO

	<u>Página</u>
I Antecedentes y enfoques	209
1. <i>El personalismo moderado (siglos XII-XVII)</i>	210
2. <i>El personalismo radical (siglos XVII-XIX)</i>	212
3. <i>El enfoque funcionalista (siglos XIX-XX)</i>	213
4. <i>El sistema constitucional como superación de los modelos históricos</i>	214
II. El problema del contenido esencial de los derechos	218
1. <i>Teorías y modelos históricos</i>	220
2. <i>El contenido esencial como técnica constitucional de asignación de derechos</i>	222
3. <i>Un ejemplo extremo de injerencia sacrificial en el derecho a la vida y del contenido esencial como límite a la acción del legislador: el abatimiento de un avión secuestrado por terroristas con personas inocentes y la Sentencia del Tribunal Constitucional Federal de Alemania (BVerfG) de 15 de febrero de 2006 (BVerfGE 1 BvR 357/05)</i>	223
III. La equidistribución del daño sacrificial	226
1. <i>El método de adjudicación del sacrificio</i>	228
2. <i>La vulneración de derechos fundamentales en caso de denegar la indemnización</i>	230
IV. El orden constitucional y el daño sacrificial en la STC 85/2019, de 19 de junio (RTC 2019, 85)	230

CAPÍTULO VI

EVOLUCIÓN DE LA INTERPRETACIÓN JURISPRUDENCIAL DE LA PREVISIÓN INDEMNIZATORIA DEL ART. 294 LOPJ

235

PERE SIMÓN CASTELLANO

I. La interpretación amplia que incluía la inexistencia subjetiva del hecho imputado	235
1. <i>Dimensión constitucional: el diálogo entre tribunales para la configuración de un sistema de indemnización satisfactorio</i> ...	236
2. <i>Marco normativo</i>	241

2.1.	Regulación en la LRJSP 40/2015, de 1 de octubre (RCL 2015, 1478) y en la Constitución (RCL 1978, 2836)	243
2.2.	Los supuestos de responsabilidad patrimonial del Estado-Juez en la LOPJ (RCL 1985, 1578 y 2635)	246
	A) Reclamación de indemnización por causa de error	247
	B) Responsabilidad por funcionamiento anormal de la Administración de Justicia	252
	C) Indemnización por prisión provisional injusta	255
2.3.	La equiparación de la inexistencia objetiva y subjetiva del hecho imputado y la exclusión del supuesto de falta de pruebas suficientes	256
	A) La interpretación inicial del Tribunal Supremo	256
	B) La confirmación de las tesis del Tribunal Supremo por parte de la doctrina jurisprudencial del Tribunal Constitucional	259
II.	La decisiva intervención del Tribunal Europeo de Derechos Humanos, basada en una interpretación amplia de la presunción de inocencia	261
	1. <i>El alcance de la discusión</i>	262
	2. <i>Los recursos ante el TEDH y los regímenes y sistemas nacionales, de los Estados miembros, previstos ad hoc de la indemnización por prisión provisional injusta</i>	262
	3. <i>El alcance general de las absoluciones desde la óptica de la presunción de inocencia</i>	262
	4. <i>El alcance subjetivo de la presunción de inocencia</i>	265
III.	La paradójica recepción interna por parte del tribunal supremo: de una interpretación amplia a una interpretación muy restrictiva	266
IV.	El inteso diálogo entre tribunales: un problema de derechos fundamentales susceptibles de ser controlados constitucionalmente	273

	<u>Página</u>
V. La doctrina de la trascendental STC 85/2019, de 19 de junio ...	280
1. <i>Reflexiones conclusivas sobre el panorama post STC 85/2019, de 19 de junio (RTC 2019, 85)</i>	288
1.1. Primera: un supuesto de indemnización autónomo diferenciado del error judicial y del funcionamiento anormal de la administración de justicia con base en la teoría general y la dimensión constitucional del daño sacrificial	288
1.2. Segunda: ¿Hacia un sistema de indemnización automático e ilimitado?	290
1.3. Tercera: el debate en torno a los criterios para determinar el quantum indemnizatorio	293
CAPÍTULO VII	
LA PRÁCTICA JUDICIAL DE LA PREVISIÓN INDEMNIZATORIA DEL ART. 294 LOPJ EN LA CASUÍSTICA MÁS RECIENTE	299
PERE SIMÓN CASTELLANO	
I. Punto de partida: la sts de 10 de octubre de 2019 (RJ 2019, 3929)	299
1. <i>Los hechos de la STS de 10 de octubre de 2019 (RJ 2019, 3929)</i>	300
2. <i>Ratio decidendi y resolución del caso</i>	302
II. Estudio de casos y resoluciones del Tribunal Supremo desde octubre de 2019	305
1. <i>La STS de 20 de diciembre de 2019 (RJ 2019, 5441)</i>	306
2. <i>La STS de 24 de junio de 2020 (JUR 2020, 212880)</i>	309
3. <i>Volumen de casos y recursos de casación admitidos por el Tribunal Supremo por prisión provisional indebida o injusta</i>	311
III. Estudio de casos y resoluciones de la Audiencia Nacional desde octubre de 2019	312

	<i>Página</i>
1. <i>La SAN de 1 de julio de 2020 (ECLI:ES:AN:2020:1600)</i>	312
2. <i>La SAN de 2 de julio de 2020 (JUR 2020, 224666)</i>	315
3. <i>La SAN de 7 de julio de 2020 (ECLI:ES:AN:2020:1931)</i>	318
4. <i>La SAN de 9 de julio de 2020 (JUR 2020, 224922)</i>	321
5. <i>La SAN de 15 de julio de 2020 (ECLI:ES:AN:2020:1935)</i>	322
6. <i>La SAN de 16 de julio de 2020 (ECLI:ES:AN:2020:1787)</i>	324
7. <i>La SAN de 16 de julio de 2020 (ECLI:ES:AN:2020:1788)</i>	325
8. <i>La SAN de 16 de julio de 2020 (ECLI:ES:AN:2020:1789)</i>	326
9. <i>La SAN de 17 de julio de 2020 (ECLI:ES:AN:2020:1791)</i>	327
10. <i>La SAN de 22 de julio de 2020 (ECLI:ES:AN:2020:1828)</i>	329
11. <i>La SAN de 23 de julio de 2020 (ECLI:ES:AN:2020:1879)</i>	330
12. <i>La doctrina contenida en los votos particulares del magistrado Díaz Fraile</i>	332
IV. Conclusiones	334
1. <i>Razones para (no) indemnizar en todos los supuestos. La necesaria determinación ex lege de los supuestos indemnizatorios</i>	335
2. <i>Sobre la falta de criterios uniformes para fijar el quantum indemnizatorio y la revelación de una práctica judicial contradictoria</i>	338
 CAPÍTULO VIII	
A MODO DE CONCLUSIÓN: ALGUNAS SUGERENCIAS Y PROPUESTAS CONSTRUCTIVAS ANTE LOS PROBLEMAS PLANTEADOS	345
PERE SIMÓN CASTELLANO	
I. La prisión provisional injusta como daño sacrificial y la dimensión constitucional de la indemnización	345
II. ¿Una indemnización para todos los presos provisionales o sólo en determinados supuestos? Igualdad y presunción de inocencia en la concesión	349
III. Criterios para determinar el quantum indemnizatorio: teoría vs. práctica	354

SUMARIO

	<u>Página</u>
IV. La necesaria intervención legislativa para superar los problemas planteados	357
REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS	359

Thomson Reuters ProView. Guía de uso