

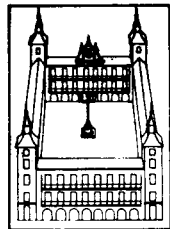
JOSE MARIA ASENCIO MELLADO
Profesor colaborador de Derecho Procesal

LA PRISION PROVISIONAL

Prólogo de
VICENTE GIMENO SENDRA
Catedrático de Derecho Procesal



EDITORIAL CIVITAS, S. A.



INDICE GENERAL



| | |
|-----------------------------------|----|
| ABREVIATURAS MÁS UTILIZADAS | 19 |
| PRÓLOGO | 21 |
| INTRODUCCIÓN | 25 |

CAPITULO I

| | |
|---|-----------|
| NATURALEZA, FINALIDAD Y CARACTERES DE LA PRISION PROVISIONAL | 29 |
| I. Finalidad | 32 |
| 1. EVITAR LA FRUSTRACIÓN DEL PROCESO IMPIDIENDO LA FUGA DEL REO | 33 |
| 2. ASEGURAR EL ÉXITO DE LA INSTRUCCIÓN Y EVITAR LA OCULTACIÓN DE FUTUROS MEDIOS DE PRUEBA | 35 |
| 3. EVITAR LA REITERACIÓN DELICTIVA POR PARTE DEL IMPUTADO | 37 |
| 4. SATISFACER LAS DEMANDAS SOCIALES DE SEGURIDAD | 39 |
| II. Caracteres | 41 |
| 1. INSTRUMENTALIDAD | 42 |
| 2. PROVISIONALIDAD | 43 |
| 3. OBEDECER A LA REGLA «REBUS SIC STANTIBUS» | 45 |
| 4. JURISDICCIONALIDAD | 49 |
| A) <i>Exclusividad de la Jurisdicción</i> | 51 |
| B) <i>Juez legal</i> | 53 |
| C) <i>Principio de legalidad</i> | 56 |

CAPITULO II

| | |
|---|-----------|
| LOS PRESUPUESTOS DE LA PRISION PROVISIONAL | 61 |
| I. El «periculum in mora» | 64 |
| 1. CRITERIOS OBJETIVOS | 65 |
| A) <i>La gravedad del delito</i> | 65 |
| a) Antecedentes históricos | 65 |
| b) La necesidad y dificultad de establecimiento de una pena tipo | 67 |
| c) La penalidad. El delito <i>in abstracto</i> o <i>in concreto</i> | 71 |
| B) <i>Las circunstancias del hecho</i> | 85 |
| a) Alarma social | 87 |
| b) Frecuencia | 87 |

| | |
|--|-----|
| c) Antecedentes | 88 |
| d) Gravedad del delito | 88 |
| C) <i>La incomparecencia del artículo 504.1</i> | 90 |
| 2. CRITERIOS SUBJETIVOS | 91 |
| A) <i>Los antecedentes</i> | 91 |
| a) Contenido | 94 |
| b) Naturaleza | 97 |
| c) Los antecedentes en los artículos 503 y 504 | 99 |
| B) <i>Criterios jurisprudenciales del Tribunal Europeo de Derechos Humanos</i> | 104 |
| a) Su aplicación en el orden jurídico interno español | 104 |
| II. El «fumus boni iuris» o apariencia de buen derecho | 108 |
| 1. NECESIDAD DE UNA IMPUTACIÓN DELICTIVA. LA EXCLUSIÓN DE LAS FALTAS | 110 |
| 2. LA EXIGENCIA DE «MOTIVOS BASTANTES PARA CREER RESPONSABLE CRIMINALMENTE A UNA PERSONA» | 113 |
| A) <i>Motivos</i> | 114 |
| B) <i>Bastantes</i> | 119 |
| C) <i>Responsabilidad criminal</i> | 122 |
| III. Criterios legales que no obedecen a una finalidad cautelar. La alarma social y la frecuencia | 123 |
| 1. EL CONCEPTO DE «ALARMA». SU EVOLUCIÓN HISTÓRICA | 125 |
| 2. EL CONCEPTO DE «FRECUENCIA». LA SUPRESIÓN DE LA REFERENCIA A LA «TERRITORIALIDAD» | 129 |
| CAPITULO III | |
| REGIMEN DE CUMPLIMIENTO Y CLASES DE PRISION PROVISIONAL | 133 |
| I. Cumplimiento de la prisión provisional. Régimen general | 135 |
| 1. PRINCIPIOS INSPIRADORES | 135 |
| A) <i>La presunción de inocencia</i> | 135 |
| B) <i>El principio de excepcionalidad</i> | 137 |
| C) <i>La finalidad cautelar de la prisión provisional</i> | 138 |
| 2. EL RÉGIMEN DE LOS PRESOS PREVENTIVOS A LA LUZ DEL ARTÍCULO 520 DE LA LECRIM. | 139 |
| A) <i>El régimen común de las personas privadas de libertad. La tortura</i> | 140 |
| B) <i>El régimen especial de los internos preventivos</i> | 142 |

| | | |
|-------------|--|-----|
| 3. | DERECHOS Y OBLIGACIONES DE LOS INTERNOS PREVENTIVOS. LAS DISCORDANCIAS EXISTENTES ENTRE LA LECRIM. Y LAS NORMAS PENITENCIARIAS | 143 |
| | A) <i>La separación entre penados y preventivos</i> | 144 |
| | a) Edad | 146 |
| | b) Sexo | 147 |
| | c) Antecedentes | 148 |
| | d) Estado físico y mental | 149 |
| | e) Naturaleza del delito | 149 |
| | f) Exito de la instrucción | 151 |
| | B) <i>Trabajo penitenciario</i> | 151 |
| | C) <i>Permisos de salida</i> | 156 |
| | a) Causas | 157 |
| | b) Requisitos | 158 |
| | c) Finalidad | 163 |
| | D) <i>Régimen de comunicaciones y visitas</i> | 165 |
| | a) Clases de comunicaciones y visitas | 166 |
| | b) Limitaciones | 166 |
| | c) Visitas | 177 |
| 4. | LA ASIMILACIÓN REAL DE LA PRISIÓN PROVISIONAL A LA PENA PRIVATIVA DE LIBERTAD | 181 |
| | A) <i>La exclusión del tratamiento penitenciario</i> | 182 |
| | B) <i>Los efectos psicológicos de la prisión provisional sobre el interno</i> | 182 |
| | C) <i>El abono de la prisión preventiva</i> | 183 |
| | a) Tiempo abonable | 185 |
| | b) Requisitos | 185 |
| | c) Extensión | 188 |
| | d) Recursos | 189 |
| II. | La prisión incomunicada | 189 |
| 1. | FINALIDAD DE LA INCOMUNICACIÓN | 190 |
| 2. | RÉGIMEN DE LA INCOMUNICACIÓN | 192 |
| | A) <i>Sujeto pasivo</i> | 192 |
| | B) <i>Sujeto activo</i> | 193 |
| | C) <i>Duración</i> | 193 |
| | D) <i>El aislamiento respecto del exterior</i> | 194 |
| | E) <i>La incomunicación y el derecho de defensa</i> | 195 |
| | a) La autodefensa y la incomunicación | 195 |
| | b) La motivación del auto de prisión y la incomunicación | 197 |
| III. | La prisión atenuada | 199 |
| 1. | RÉGIMEN DE LA PRISIÓN ATENUADA | 200 |
| | A) <i>Requisitos</i> | 200 |
| | B) <i>Forma de cumplimiento</i> | 203 |

CAPITULO IV

| | |
|---|-----|
| PROCEDIMIENTO | 205 |
| I. Forma | 205 |
| 1. LA MOTIVACIÓN DE LOS AUTOS DE PRISIÓN | 205 |
| A) <i>La motivación en general. Su finalidad</i> | 205 |
| B) <i>La motivación y la presunción de inocencia</i> | 206 |
| C) <i>Contenido de la motivación</i> | 207 |
| a) Hechos | 207 |
| b) Razonamiento | 208 |
| II. El auto de elevación | 209 |
| 1. PROCEDIMIENTO COMÚN ORDINARIO | 210 |
| A) <i>El auto de procesamiento y la prisión provisional</i> ... | 210 |
| B) <i>Organo competente</i> | 211 |
| a) Artículo 497 | 212 |
| b) Artículo 498 | 213 |
| c) Artículo 499 | 215 |
| d) Artículo 500 | 215 |
| 2. PROCEDIMIENTOS DE URGENCIA | 215 |
| A) <i>Procedimiento competencia de las Audiencias</i> | 216 |
| B) <i>Procedimiento competencia de los Jueces de Instrucción</i> | 217 |
| III. El auto de ratificación | 219 |
| 1. FINALIDAD | 220 |
| 2. MOMENTO DE SU ADOPCIÓN | 222 |
| 3. NATURALEZA | 224 |
| IV. El derecho de defensa | 226 |
| 1. CONTENIDO | 226 |
| A) <i>Puesta en conocimiento</i> | 226 |
| a) Su necesidad | 227 |
| b) Inteligibilidad de la puesta en conocimiento ... | 228 |
| B) <i>El contenido de la resolución judicial</i> | 229 |
| 2. LA DEFENSA FORMAL, DERECHO U OBLIGACIÓN DEL ÓRGANO JURISDICCIONAL | 230 |
| A) <i>Defensa formal voluntaria</i> | 231 |
| B) <i>La defensa formal como obligación del órgano jurisdiccional</i> | 231 |
| V. Los medios de impugnación | 235 |
| 1. LA REGLA «REBUS SIC STANTIBUS» Y LA REFORMA DE OFICIO. | 236 |
| 2. LOS MEDIOS DE IMPUGNACIÓN | 238 |

| | |
|---|-----|
| A) <i>Medios de impugnación ordinarios</i> | 239 |
| a) Reforma | 239 |
| b) Apelación | 241 |
| B) <i>Medios de impugnación especiales</i> | 243 |
| a) El recurso de amparo | 243 |
| b) El recurso individual ante el TEDH | 248 |

CAPITULO V

| | |
|--|-----|
| LA DURACION DE LA PRISION PROVISIONAL | 251 |
| I. Contenido de la limitación temporal | 252 |
| 1. PROCESO SIN DILACIONES INDEBIDAS | 253 |
| 2. LA LIMITACIÓN TEMPORAL DE LA DURACIÓN DE LA PRISIÓN PROVISIONAL | 255 |
| II. Cómputo de la duración | 256 |
| 1. EL ARTÍCULO 504 DE LA LECRIM. | 256 |
| A) <i>Evolución histórica</i> | 256 |
| B) <i>Los límites temporales de la prisión provisional tras la reforma de 1985</i> | 258 |
| a) La penalidad en concreto | 260 |
| b) La pluralidad de delitos | 263 |
| C) <i>La prolongación de la prisión provisional. Sus circunstancias</i> | 266 |
| 2. LAS CAUSAS DE SUSPENSIÓN DE LOS TÉRMINOS MÁXIMOS DE DURACIÓN DE LA PRISIÓN PROVISIONAL | 268 |
| III. Efectos del transcurso de los plazos | 271 |
| IV. El plazo razonable del convenio europeo | 274 |
| 1. CRITERIOS ADOPTADOS POR LA COMISIÓN EUROPEA | 275 |
| a) <i>Duración de la detención en sí misma</i> | 276 |
| b) <i>Duración de la detención preventiva con relación a la naturaleza del delito, a la pena señalada y a la que debe preverse para el supuesto de condena y el sistema de abono de la prisión provisional a la ejecución</i> | 276 |
| c) <i>Efectos penales sobre el detenido de orden material, moral, etc.</i> | 278 |
| d) <i>La conducta del imputado en el proceso</i> | 278 |
| e) <i>Las dificultades de la instrucción</i> | 280 |
| f) <i>La manera en que la instrucción ha sido conducida.</i> | 280 |
| g) <i>La actuación de las autoridades judiciales</i> | 282 |
| 2. CRITERIOS ADOPTADOS POR EL TEDH | 283 |
| a) <i>Constatación de la existencia de peligro de fuga</i> | 283 |

| | |
|---|-----|
| b) Peligro de reiteración | 284 |
| c) Peligro de supresión de pruebas | 284 |

CAPITULO VI

LA INDEMNIZACION COMO CONSECUENCIA DE UNA PRISION PROVISIONAL INJUSTA

287

I. El artículo 121 de la CE de 1978

289

1. EL ERROR JUDICIAL

290

2. EL FUNCIONAMIENTO ANORMAL DE LA ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA

292

II. La prisión provisional y su encuadramiento en el artículo 121 de la CE

296

1. LA SITUACIÓN ANTERIOR A 1978

296

2. LA CE DE 1978

297

A) El error judicial

298

B) El funcionamiento anormal

300

3. LA INDEMNIZACIÓN POR PRISIÓN PROVISIONAL INJUSTA A LA LUZ DE LA CE Y DE LA LOPJ

301

A) El artículo 294 de la LOPJ

301

B) El error judicial

304

C) Funcionamiento anormal

307

a) Sentencia posterior absolutoria

309

b) Sentencia condenatoria

310

D) Requisitos para la concesión de la indemnización ...

310

E) Cuantía de la indemnización

312

INDICE ALFABÉTICO DE LA BIBLIOGRAFÍA UTILIZADA

315