

# **La presó provisional, mesura cautelar o càstig anticipat?**

Repàs de la jurisprudència del Tribunal Europeu de Drets Humans i reflexions crítiques sobre el seu seguiment a l'Estat espanyol

**Presentat per: Helena Solà Martín**

# El dret a la llibertat personal

- *“One of the most frequently invoked human rights is the right to personal liberty. This is of little surprise as the interference with this right certainly causes considerable suffering. Moreover, contrary to the right to life and to physical integrity, it is a right which the authorities regularly and lawfully interfere with, particularly in the context of crime control. It **is the most serious measure of coercion** permitted both by domestic and international criminal-procedure law and by the international human rights instruments”. (President Comissió Europea de Drets Humans 1995-1999)*
- **L'impacte socioeconòmic de la presó provisional** (estudis realitzats per Open Society Foundations):
  1. <http://www.opensocietyfoundations.org/sites/default/files/pretrial-justice-socioeconomic-spanish.pdf>
  2. <http://www.opensocietyfoundations.org/sites/default/files/socioeconomic-impact-pretrial-detention-02012011.pdf>

# El dret a la llibertat personal

- Article 3 Declaració Universal Drets Humans
- Article 9 Pacte Internacional de Drets Civils i Polítics (PIDCP)
- Article 5 Conveni Europeu Drets Humans (CEDH)
- Article 7 Convenció Americana sobre Drets Humans
- Article 9 Carta Africana de Drets Humans i dels Pobles
- Conjunt de Principis ONU per la Protecció de Totes les Persones Sotmeses a Qualsevol Forma de Detenció o Presó  
(<http://www2.ohchr.org/spanish/law/detencion.htm>)
- Llibre verd UE “Reforzar la confiança mutua en el espacio judicial europeo - Libro Verde relativo a la aplicación de la legislación de justicia penal de la UE en el ámbito de la detención” (<http://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=COM:2011:0327:FIN:EN:PDF>)
- Recomanació (2006)13 Comitè Ministres del Consell d'Europa  
<https://wcd.coe.int/ViewDoc.jsp?id=1041281&Site=CM>

# El dret a la llibertat personal

*“És millor que deu persones culpables escapin que que una innocent pateixi” (W. Blackstone, s. XVIII)*

# Article 5 CEDH: Dret a la Llibertat i a la Seguretat

- 1. Toda persona tiene derecho a la libertad y a la seguridad. Nadie puede ser privado de su libertad, salvo en los casos siguientes y con arreglo al procedimiento establecido por la Ley:**
  - a) Si ha sido privado de libertad legalmente en virtud de una sentencia dictada por un tribunal competente.**
  - b) Si ha sido detenido o privado de libertad, conforme a derecho, por desobediencia a una orden judicial o para asegurar el cumplimiento de una obligación establecida por la Ley.**
  - c) Si ha sido arrestado o detenido, conforme a derecho, para hacerle comparecer ante la autoridad judicial competente, cuando existan indicios racionales (reasonable suspicion) de que ha cometido una infracción o cuando se estime necesario para impedirle que cometa una infracción o que huya después de haberla cometido.**
  - d) Si se trata del internamiento de un menor en virtud de una orden legalmente acordada con el fin de vigilar su educación, o de su detención, conforme a derecho, con el fin de hacerle comparecer ante la autoridad competente.**
  - e) Si se trata del internamiento, conforme a derecho, de una persona susceptible de propagar una enfermedad contagiosa, de un enajenado, de un alcohólico, de un toxicómano o de un vagabundo.**
  - f) Si se trata de la detención preventiva o del internamiento, conforme a derecho, de una persona para impedir que entre ilegalmente en el territorio o contra la que esté en curso un procedimiento de expulsión o extradición.**

# Article 5 CEDH (5.1 (c))

c. Si ha sido arrestado o detenido, conforme a derecho, para hacerle comparecer ante la autoridad judicial competente, cuando existan **indicios racionales (1)** (reasonable suspicion) de que ha cometido una infracción o **cuando se estime necesario (2)** para impedirle que cometa una infracción o que huya después de haberla cometido.

**(1) Indicis racionals:** criteri de l'”observador objectiu” en virtut del qual “si la **informació disponible** permet fer **plausible** la idea de què la persona sospitosa ha comès determinat crim, la detenció serà legal i legítima. Veure: cas **Leva vs. Moldàvia**, par. 50. Disponible aquí: <http://echr.ketse.com/doc/12444.05-en-20091215/view/>

**(2) Quan s'estimi necessari per prevenir un crim:** Veure cas **Guzzardi vs. Italia**, par. 102 (disponible aquí [http://hudoc.echr.coe.int/sites/eng/pages/search.aspx?i=001-57498#{"itemid":\["001-57498"\]}](http://hudoc.echr.coe.int/sites/eng/pages/search.aspx?i=001-57498#{) ) → (Fragment extret) *In any event, the phrase under examination [reasonably necessary to prevent he detained person committing an offence] is not adapted to a policy of general prevention directed against an individual or a category of individuals who, like mafiosi, present a danger on account of their continuing propensity to crime; it does no more than afford the Contracting States a means of preventing a concrete and specific offence.*

! Per delictes vinculats a terrorisme, veure cas **A i altres vs. Regne Unit**, disponible aquí: [http://hudoc.echr.coe.int/sites/eng/pages/search.aspx?i=001-91403#{"itemid":\["001-91403"\]}](http://hudoc.echr.coe.int/sites/eng/pages/search.aspx?i=001-91403#{)

# Article 5 CEDH (5.2; 5.3)

2. *Toda persona detenida debe ser informada, en el más breve plazo y en una lengua que comprenda, de los motivos de su detención y de cualquier acusación formulada contra ella.*

3. *Toda persona arrestada o detenida en las condiciones previstas en el párrafo 1.c) del presente artículo deberá ser conducida **sin dilación (1)** a presencia de un juez o de otra autoridad habilitada por la ley para ejercer poderes judiciales, y **tendrá derecho a ser juzgada en un plazo razonable o a ser puesta en libertad durante el procedimiento (2)**. La puesta en libertad puede ser condicionada a una garantía que asegure la comparecencia del interesado en juicio.*

(1) Cas de referència: **Brogan i altres vs. Regne Unit**, disponible aquí <http://hudoc.echr.coe.int/sites/fra/pages/search.aspx?i=001-57450> ]

(2) **Tenir en compte principi *in dubio pro libertate*, excepcionalitat mesura i presumpció d'innocència.** Per això es requereix **justificar extensament** i fent un **anàlisi específic cas per cas** la necessitat de la mesura privativa de llibertat. Casos de referència: ***McKay vs. Regne Unit***, par. 41, disponible aquí: <http://echr.ketse.com/doc/543.03-en-20061003/view/>; ***Koşti i altres vs. Turquia***, par. 30, disponible aquí: <http://echr.ketse.com/doc/74321.01-en-20070503/view/>

# Article 5 CEDH (5.4)

4. *Toda persona privada de su libertad mediante arresto o detención tendrá derecho a **presentar un recurso ante un órgano judicial (1)**, a fin de que se pronuncie en breve plazo sobre la legalidad de su privación de libertad y ordene su puesta en libertad si fuera ilegal.*

(1) Ens trobem amb previsió d'una tutela judicial específica i autònoma del dret a un recurs efectiu recollit a article 13 CEDH que denota importància de la llibertat en joc. Norma de *ius cogens* (veure Observació General número 29 Comitè de Drets Humans ONU: <http://www.derechos.org/nizkor/excep/observacion29.html>). Segons Tribunal Europeu de Drets Humans, cal "importar substancialment garanties del dret a un judici just". Tutela va més enllà d'*habeas corpus*, garanties s'han de respectar en tot recurs judicial contra la presó provisional.

Casos: **A. i altres vs. Regne Unit** (citada anteriorment), pars. 217-220, **X vs. Regne Unit**, pàrr. 58, disponible aquí:

<http://hudoc.echr.coe.int/sites/eng/pages/search.aspx?i=001-57602>, Garcia Alva vs. Alemanya, pars. 39-42.

Documental recomanat: **US vs. Al-Arian** [<http://www.usavsalarian.com/>]



# Article 5 CEDH (5.5)

***5. Toda persona víctima de un arresto o de una detención en condiciones contrarias a las disposiciones de este artículo tendrá derecho a una reparación.***

# Estadístiques març 2013: 15% preventius de total població reclusa

<http://www.institucionpenitenciaria.es/web/portal/documentos/estadisticas.html>

Situacion	Hombres	Mujeres	Total
Preventivos	9.430	891	<b>10.321</b>
Penados	52.872	4.211	57.083
Medidas de Seguridad	588	42	630
Penados con Preventivas	820	36	856
<b>Totales</b>	<b>63.710</b>	<b>5.180</b>	<b>68.890</b>

## Article 506 Llei Enjudiciament Criminal

*1. Las resoluciones que se dicten sobre la situación personal del imputado adoptarán la forma de auto. El auto que acuerde la prisión provisional o disponga su prolongación expresará los motivos por los que la medida se considera necesaria y proporcionada respecto de los fines que justifican su adopción.*

*2. Si la causa hubiere sido declarado secreta, en el auto de prisión se expresarán los particulares del mismo que, para preservar la finalidad del secreto, hayan de ser omitidos de la copia que haya de notificarse. **En ningún caso se omitirá en la notificación una sucinta descripción del hecho imputado y de cuál o cuáles de los fines previstos en el artículo 503 se pretende conseguir con la prisión.** Cuando se alce el secreto del sumario, se notificará de inmediato el auto íntegro al imputado.*

*3. Los autos relativos a la situación personal del imputado se pondrán en conocimiento de los directamente ofendidos y perjudicados por el delito cuya seguridad pudiera verse afectada por la resolución.*

## **Article 294 Llei Orgànica del Poder Judicial**

*1. Tendrán derecho a indemnización quienes, después de haber sufrido prisión preventiva, sean absueltos por inexistencia del hecho imputado o por esta misma causa haya sido dictado auto de sobreseimiento libre, siempre que se le hayan irrogado perjuicios.*

*2. La cuantía de la indemnización se fijará en función del tiempo de privación de libertad y de las consecuencias personales y familiares que se hayan producido.*

*3. La petición indemnizatoria se tramitará de acuerdo con lo establecido en el apartado 2 del artículo anterior.*

- Altres estudis d'interès (i que analitzen situació a estat espanyol):
  - Fair Trials International:  
<http://www.fairtrials.net/documents/DetentionWithoutTrialFullReport.pdf>
  - Estudi UE (adjunto el capítol dedicat a Espanya).
  - També podeu consultar la meva tesina de màster, publicada posteriorment per la Universitat Åbo Akademi, Finlàndia, perquè aprofundeix en els diversos requisits previstos a article 5 Conveni Europeu recollint les sentències més destacades del Tribunal Europeu Drets Humans (disponible *online* en anglès a:  
[http://www.abo.fi/institution/en/media/24259/20120329\\_ema\\_t\\_hesis\\_solamartinhelena\\_finalrh .pdf](http://www.abo.fi/institution/en/media/24259/20120329_ema_t_hesis_solamartinhelena_finalrh.pdf))

Finalment, per dubtes o consultes, no dubteu a contactar-me a l'adreça electrònica següent:

[hsolamartin@gmail.com](mailto:hsolamartin@gmail.com)

Gràcies per la vostra atenció!