

---

# Subjectes i objecte del procés penal

---

## Jurisdicció, competència, parts i objecte

PID\_00268238

Teresa Armenta Deu

Amb la col·laboració de  
Silvia Pereira Puigvert \*

---

Temps mínim de dedicació recomanat: 6 hores

---



**Teresa Armenta Deu**

Catedràtica de Dret Processal de la Universitat de Girona.

**Silvia Pereira Puigvert \***

Professora agregada de la Universitat de Girona i professora col·laboradora de la UOC.

\* Ha realitzat el tractament didàctic, resum, activitats i glossari.

La revisió d'aquest recurs d'aprenentatge UOC ha estat coordinada pel professor: Jordi Garcia Albero (2019)

Sisena edició: setembre 2019

© Teresa Armenta Deu

Tots els drets reservats

© d'aquesta edició, FUOC, 2019

Av. Tibidabo, 39-43, 08035 Barcelona

Realització editorial: FUOC

*Cap part d'aquesta publicació, incloent-hi el disseny general i la coberta, no pot ser copiada, reproduïda, emmagatzemada o transmesa de cap manera ni per cap mitjà, tant si és elèctric com químic, mecànic, òptic, de gravació, de fotocòpia o per altres mètodes, sense l'autorització prèvia per escrit dels titulars dels drets.*

# Índex

|   |    |
|---|----|
| <b>Introducció</b> .....  | 7  |
| <b>Objectius</b> .....  | 8  |
| <b>1. La determinació dels jutjadors: jurisdicció i competència penal, repartiment, recusació i abstenció</b> ..... | 9  |
| 1.1. En general .....   | 9  |
| 1.2. La jurisdicció .....   | 10 |
| 1.2.1. Criteri objectiu .....   | 10 |
| 1.2.2. Criteri territorial .....  | 10 |
| 1.2.3. Criteri subjectiu .....  | 11 |
| 1.2.4. Tractament processal de la jurisdicció .....   | 12 |
| 1.3. La competència .....   | 13 |
| 1.3.1. La competència objectiva .....   | 14 |
| 1.3.2. La competència funcional .....   | 17 |
| 1.3.3. La competència territorial .....   | 20 |
| 1.4. Alteració de la jurisdicció, de la competència objectiva i de la territorial per motiu de la connexió .....    | 21 |
| 1.5. Tractament processal de la competència objectiva i funcional ...   | 22 |
| 1.5.1. Apreciació d'ofici .....   | 22 |
| 1.5.2. Denúncia a instància de part .....   | 23 |
| 1.6. Tractament processal de la competència territorial .....   | 23 |
| 1.6.1. Les qüestions de competència .....   | 23 |
| 1.6.2. Apreciació d'ofici .....   | 23 |
| 1.6.3. Denúncia a instància de part .....   | 23 |
| 1.7. El repartiment .....   | 24 |
| 1.8. Abstenció i recusació .....  | 24 |
| 1.8.1. L'abstenció i la recusació com a mecanismes garantidors de la imparcialitat .....                            | 25 |
| <b>2. Les parts en el procés penal (I): Ministeri Fiscal, parts acusadores i víctima</b> .....                      | 26 |
| 2.1. La dificultat d'aplicar el concepte processal civil de part .....  | 26 |
| 2.2. Ministeri Fiscal .....   | 26 |
| 2.2.1. Generalitats .....   | 26 |
| 2.2.2. Principis informadors .....  | 27 |
| 2.2.3. Principals funcions en relació amb el procés penal .....   | 28 |
| 2.3. L'acusador popular .....   | 29 |
| 2.3.1. Qui pot exercir l'acció popular i qui hi està exclòs .....   | 30 |
| 2.3.2. Especialitats en l'exercici de l'acció popular: criteris jurisprudencials .....                              | 30 |

|                                       |  |           |
|---------------------------------------|--|-----------|
| 2.4.                                  | L'acusador particular .....  | 32        |
| 2.5.                                  | L'acusador privat .....  | 34        |
| 2.6.                                  | L'actor civil .....  | 34        |
| 2.7.                                  | La víctima .....   | 35        |
| <b>3.</b>                             | <b>Les parts en el procés penal (II): parts acusades.....</b>                                    | <b>39</b> |
| 3.1.                                  | L'investigat .....   | 39        |
| 3.1.1.                                | Generalitats .....   | 39        |
| 3.1.2.                                | El dret de defensa: contingut .....  | 40        |
| 3.1.3.                                | Capacitat i legitimació .....  | 43        |
| 3.1.4.                                | Postulació processal .....   | 43        |
| 3.1.5.                                | Presència i absència de l'investigat .....   | 49        |
| 3.2.                                  | El responsable civil .....   | 52        |
| 3.2.1.                                | El responsable civil directe .....   | 53        |
| 3.2.2.                                | El responsable civil subsidiari .....  | 53        |
| 3.3.                                  | La intervenció del responsable civil en el procés .....  | 54        |
| 3.4.                                  | Pluralitat de parts .....  | 54        |
| <b>4.</b>                             | <b>L'objecte del procés penal. Les qüestions prejudicials.....</b>                               | <b>56</b> |
| 4.1.                                  | Elements delimitadors de l'objecte del procés penal .....  | 56        |
| 4.1.1.                                | Subjectivament .....   | 56        |
| 4.1.2.                                | Objectivament .....  | 56        |
| 4.2.                                  | Moment i forma de fixació de l'objecte del procés .....  | 58        |
| 4.3.                                  | Característiques de l'objecte del procés penal: delimitació<br>progressiva i immutabilitat ..... | 58        |
| 4.4.                                  | L'acció civil en el procés penal .....   | 59        |
| 4.4.1.                                | Contingut de l'acció civil .....   | 60        |
| 4.4.2.                                | Subjectes legitimats .....   | 61        |
| 4.4.3.                                | Règim processal de l'exercici de l'acció civil .....   | 62        |
| 4.4.4.                                | Eficàcia de l'acció penal en el procés penal .....   | 62        |
| 4.5.                                  | Acumulació d'objectes processals .....   | 63        |
| 4.6.                                  | Qüestions prejudicials; en concret, la prejudicialitat no penal ...                              | 63        |
| 4.6.1.                                | Concepte .....   | 64        |
| 4.6.2.                                | Configuració legal .....   | 64        |
| <b>Resum.....</b>                     |  | <b>66</b> |
| <b>Activitats.....</b>                |  | <b>67</b> |
| <b>Exercicis d'autoavaluació.....</b> |  | <b>67</b> |
| <b>Solucionari.....</b>               |  | <b>68</b> |
| <b>Abreviatures.....</b>              |  | <b>70</b> |
| <b>Glossari.....</b>                  |  | <b>71</b> |

---

|                          |           |
|--------------------------|-----------|
| <b>Bibliografia.....</b> | <b>72</b> |
|--------------------------|-----------|



## Introducció

En aquest mòdul s'estudien, per una banda, els subjectes que intervenen en el procés penal i, per altra banda, l'objecte d'aquest procés.

Quant als subjectes, en primer lloc s'aborden els principals aspectes relatius a l'òrgan jurisdiccional no tractats en el primer mòdul.

L'atenció, en aquest aspecte concret, se centra en tot el relatiu a la determinació de l'òrgan que ha de jutjar cada procediment penal. Per a això s'estudia la jurisdicció i la competència.

Malgrat la seva estreta relació amb el dret fonamental al jutge ordinari pre-determinat per la llei, l'anàlisi no arriba fins al repartiment d'assumptes, ni a les figures de l'abstenció i la recusació, per motius d'extensió.

A continuació s'estudien les parts en el procés penal, atenent al criteri de la posició que ocupen en el mateix. Així, dins de l'activa o acusadora, s'estudia tant el Ministeri Fiscal, tot i ser conscients de les discussions entorn de la qualitat de part de l'MF, com de les altres parts acusadores que el nostre ordenament jurídic contempla: l'acusador particular, l'acusador popular i l'acusador privat. En la posició passiva o acusada, s'analitza la figura de l'investigat/acusat, tenint en compte les diverses denominacions que aquesta adopta, en funció de cada fase processal. Es dedica també un apartat tant a l'actor com al responsable civil, atès que poden ser, eventualment, parts en el procés penal, encara que l'acció que exerceixen, com el seu nom indica, se cenyeix a l'àmbit civil. Encara que no necessàriament hagi d'actuar com a part en el procés, la víctima, per l'atenció que se li ha prestat en els últims anys, especialment en l'àmbit internacional, gaudeix de determinats drets i facultats processals que justifiquen la seva inclusió en el present mòdul.

Integra també aquest mòdul l'estudi d'un dels temes més complexos i problemàtics de la matèria: l'objecte del procés penal.

## Objectius

Els objectius principals d'aquest mòdul es poden sintetitzar en els següents:

- 1.** Aprendre els conceptes relatius a la jurisdicció i a la competència en matèria processal penal.
- 2.** Conèixer els criteris d'atribució de la jurisdicció i la competència, objectiva, territorial i funcional.
- 3.** Estudiar el tractament processal de la jurisdicció i de la competència en tots els seus vessants.
- 4.** Comprendre la rellevància de la determinació de l'òrgan judicial competent des del punt de vista del dret fonamental al jutge ordinari predeterminat per la llei.
- 5.** Distingir el concepte de part en el procés penal i les seves diferències amb el concepte en el procés civil.
- 6.** Conèixer les funcions del Ministeri Fiscal i els principis que informen la seva figura i la seva actuació.
- 7.** Distingir entre les figures de l'acusador particular, l'acusador popular i l'acusador privat.
- 8.** Saber quines són les principals conseqüències de la imputació en el procés penal.
- 9.** Introduir-se en la problemàtica relativa a la determinació de l'objecte en el procés penal.



# 1. La determinació dels jutjadors: jurisdicció i competència penal, repartiment, recusació i abstenció

El següent apartat gira al voltant de la determinació dels jutjadors.

## 1.1. En general

L'actuació del dret penal incumbeix exclusivament els òrgans judicials, i no de qualsevol manera, sinó precisament per mitjà de l'instrument que la llei preveu a aquest efecte: el procés penal. L'afirmació anterior no significa, tanmateix, que tot òrgan judicial pugui sense més ni més substanciar vàlidament actuacions penals. Per a això es requereix, com a pressupòsits inexcusables, que l'òrgan estigui dotat de jurisdicció i investit de competència per a conèixer dels fets corresponents.

Les regles sobre jurisdicció i competència permeten fixar la classe d'òrgan (per exemple, Jutjat de Primera Instància i Instrucció) i quin o quins dels òrgans d'aquesta classe pertanyents a una determinada demarcació o territori (per exemple, quin dels jutjats de primera instància i instrucció de Girona) coneixen d'un determinat procés.

Però l'exigència de predeterminació no s'exhaureix aquí, sinó que s'ha d'estendre fins a la fixació de la persona o les persones físiques que hagin d'integrar l'òrgan judicial, la qual cosa requereix al seu torn que el legislador dicti les normes necessàries per a determinar:

- 1) Quin dels òrgans judicials de la mateixa classe (per exemple jutjats de primera instància i instrucció de Girona) radicats en el mateix territori o demarcació està cridat a conèixer de l'assumpte.
- 2) Quina de les seccions que integren una audiència provincial o una sala de certs tribunals ha de conèixer d'un determinat assumpte.

La determinació de tots dos aspectes es du a terme mitjançant el denominat *repartiment*. Més endavant ens referirem de manera succinta a les normes que el regulen.

Aquestes regles es completen amb l'abstenció i la recusació en el sentit següent: si el dret fonamental al jutge ordinari que predetermina la llei vol garantir la imparcialitat del jutgador, la recusació i l'abstenció constitueixen mecanismes igualment adreçats a assolir aquest objectiu, en la mesura que es proposen apartar del coneixement d'un assumpte qui, fins i tot essent jutge ordinari

predeterminat per la llei, està inclòs en certes causes legalment taxades que poden deteriorar el necessari distanciament, desinterès o neutralitat que tot jutgador ha de mantenir en relació amb les parts o amb l'objecte processal.

## 1.2. La jurisdicció

En referir-nos a la jurisdicció com a pressupòsit del procés penal pretenem fonamentalment donar resposta als interrogants següents:

- Quan correspon als òrgans judicials espanyols i no –o no exclusivament– als d'un altre estat conèixer de les causes i judicis criminals?
- Una vegada determinat que aquest coneixement correspon als tribunals espanyols, a quina part o grup d'aquests correspon conèixer de les causes i els judicis criminals?

La resposta a aquest segon interrogant l'ofereix immediatament l'article 9.3 LOPJ, quan disposa que "els [jutjats i tribunals] de l'ordre jurisdiccional penal tenen atribuït el coneixement de les causes i els judicis criminals, a excepció dels que corresponguin a la jurisdicció militar".

En realitat, doncs, totes dues preguntes es poden fondre en una de sola: quan correspon als òrgans que integren l'ordre jurisdiccional penal espanyol (d'ara endavant substituïrem aquesta expressió per l'equivalent i més abreujada de *jurisdicció penal*) conèixer de les causes i els judicis criminals?

Aquesta determinació segueix tres criteris: objectiu, territorial i subjectiu.

### 1.2.1. Criteri objectiu

Segons l'article 9.3 LOPJ, la jurisdicció penal "coneix de les causes i els judicis criminals, a excepció dels que corresponguin a la jurisdicció militar". Els termes *penal* o *criminal* al·ludits en el precepte s'han de posar en connexió amb les conductes tipificades per la llei com a delictes o delictes lleus. Aquestes conductes constitueixen, doncs, l'àmbit objectiu sobre el qual actua la jurisdicció penal.

### 1.2.2. Criteri territorial

El coneixement sobre els delictes i els delictes lleus en els termes anteriorment exposats no acaba de delimitar completament l'extensió de la jurisdicció penal, perquè encara pot ser que fets emmarcables en l'àmbit objectiu esmentat escapin del seu coneixement segons el lloc de la seva comissió. Així passarà, com a norma general, quan els fets s'hagin comès fora del territori espanyol, ja que la jurisdicció, com a atribut de la sobirania estatal, només actua en aquest àmbit territorial, encara que, això sí, amb independència de la nacionalitat del subjecte actiu o passiu del delictes (principi de territorialitat).

No obstant això, juntament amb aquest principi n'hi ha altres tres que hi comporten altres excepcions.

1) En virtut del principi de personalitat o nacionalitat, la jurisdicció penal s'estén al coneixement dels fets tipificats com a delictes per la llei espanyola comesos fora del territori de l'Estat per espanyols o per estrangers que hagin adquirit la nacionalitat espanyola després la comissió d'aquests fets, sempre que es presentin les tres circumstàncies que preveu l'article 23.2 LOPJ: a) que el fet sigui punible en el lloc en què es va cometre, llevat d'un pacte internacional que dispensi d'aquest requisit; b) que el perjudicat o el Ministeri Fiscal denunciïn o interposin una querrela davant els tribunals espanyols; c) que el delinqüent no hagi estat absolt, indultat o penat a l'estranger, o, en aquest últim cas, que no hagi complert la condemna; si només l'ha complert en part, es té en compte el temps que hagi complert per a rebaixar-li proporcionalment la que li correspongui.

2) Però fins i tot encara que el delictes no s'hagi comès en el territori espanyol ni l'hagi comès una persona que tingui la nacionalitat esmentada, l'article 23.3 LOPJ introdueix el denominat *principi real* o *de protecció*, d'acord amb el qual la jurisdicció dels tribunals espanyols s'estén a certs fets tipificats com a delictes per la llei espanyola i especificats pel mateix precepte encara que no es presentin els punts de connexió (nacionalitat i territorialitat). Es tracta de delictes que afecten greument els interessos de l'Estat (contra la Corona, falsificació de moneda, rebel·lió i sedició, entre d'altres).

3) Finalment, s'ha rebutjat l'aplicació del **principi de justícia universal**, en limitar els delictes dels quals podrien conèixer els tribunals espanyols a l'existència de determinats punts de connexió: que els presumptes responsables siguin a Espanya o hi hagi víctimes de nacionalitat espanyola o es constati algun vincle de connexió rellevant amb Espanya, i en tot cas que en un altre país competent o en el si d'un tribunal internacional no s'hagi iniciat un procediment que impliqui una investigació i una persecució efectiva, si escau, d'aquests fets punibles, resultant determinant la important modificació de l'art. 23 LOPJ en el seu apartat 4 que circumscriu la competència dels tribunals espanyols en delictes de Genocidi, tortures, desaparicions forçades o pirateria i terrorisme, a la concurrència, en cada cas, de determinats requisits, reduint el seu àmbit d'aplicació.

### 1.2.3. Criteri subjectiu

Els criteris anteriorment exposats encara no són suficients per a aclarir definitivament l'extensió i els límits de la jurisdicció penal. Perquè encara pot passar que conductes objectivament i territorialment emmarcables en el seu àmbit de coneixement quedin, no obstant això, sotretes del mateix *ratione personae*, és a dir, pel fet que la persona a què s'hagi d'imputar el delictes ocupi certs càrrecs o exerceixi determinades funcions públiques. Aquestes persones no queden, doncs, sotmeses a la jurisdicció penal.

Cal distingir aquí dos grups de situacions:

1) D'una banda, la d'alguns ciutadans espanyols que ostenten certs càrrecs o certes funcions representatives. Aquestes persones tenen la condició d'*inviolables*, la qual cosa implica l'exempció de submissió a la jurisdicció penal.

Aquesta exempció és predicable de les persones següents:

1) El Rei (art. 56.3 CE), de manera absoluta.

2) Diputats i senadors, que són –en virtut de l'art. 71 CE– inviolables per les opinions manifestades en l'exercici de les seves funcions, però no per qualsevol altre delictes que puguin cometre.

3) Diputats del Parlament Europeu, en termes semblants als anteriors, especificats en els articles 9 i 10 del Protocol sobre els privilegis i les immunitats de les Comunitats Europees, de 8 d'abril de 1965.

4) Parlamentaris de les comunitats autònomes, en els termes expressats en els estatuts d'autonomia, que solen limitar la inviolabilitat a les opinions manifestades en l'exercici de les seves funcions.

5) El defensor del poble i seus adjunts (art. 6 de la LO 3/1981), respecte de les opinions manifestades en l'exercici de les seves funcions.

6) Els magistrats del Tribunal Constitucional (art. 22 de la LO 2/1979) respecte de les opinions manifestades en l'exercici de les seves funcions.

2) D'altra banda, existeixen els supòsits d'immunitat de jurisdicció i d'execució establerts en normes de Dret Internacional Públic. Alguns ciutadans estrangers estan igualment exempts de submissió a la jurisdicció penal.

#### **Supòsits d'exempció de sotmetiment**

Es tracta dels supòsits d'immunitat de Jurisdicció i d'execució establerts en normes de dret internacional públic (sobirans i caps d'estat estrangers, diplomàtics, delegats i membres de missions acreditades davant certs organismes de l'ONU, entre d'altres).

Cal recordar que, en tots dos grups de casos, com que es tracta d'excepcions al dret a la igualtat, estan subjectes a una interpretació restrictiva.

#### **1.2.4. Tractament processal de la jurisdicció**

La jurisdicció penal és improrrogable (art. 9.6 LOPJ), i això significa que no hi pot haver sobre aquesta cap gènere de submissió, tàcita o expressa, i que la seva absència el poden apreciar d'ofici els òrgans judicials en qualsevol estadi processal, seguint el procediment que disposa el mateix article 9.6 LOPJ (audiència a les parts i al Ministeri Fiscal i resolució mitjançant una interlocutòria). Els articles 238.1 i 240.2 LOPJ preveuen la mateixa facultat. Les parts poden denunciar, en virtut d'aquestes disposicions, la manca en qualsevol moment del procediment i l'òrgan judicial ho apreciar encara que la llei no disposi cap recurs específic. De fet, la llei no preveu cap mecanisme per a denunciar a instància de part la manca de jurisdicció, raó per la qual en aquesta matèria es poden aplicar analògicament les normes relatives a la competència objectiva i funcional.

El denominat *conflicte de competència* constitueix un altre aspecte important en el tractament processal de la jurisdicció. Com és sabut, pot tenir dues modalitats:

1) **Conflicte positiu**: sorgeix quan un òrgan judicial (en el nostre cas penal) demana per a si el coneixement d'un assumpte pendent davant un altre òrgan judicial integrat en un ordre jurisdiccional diferent i aquest no accedeix a inhibir-se a favor del primer perquè considera que ell està cridat a conèixer de l'assumpte.

2) **Conflicte negatiu:** s'origina quan dos òrgans judicials pertanyents a diferents ordres jurisdiccionals s'atribueixen recíprocament el coneixement de l'assumpte.

Si el conflicte (positiu o negatiu) es planteja entre un òrgan de la jurisdicció penal i un òrgan administratiu, o entre aquell i un òrgan de la jurisdicció militar, sorgeix el denominat conflicte de jurisdicció, el procediment del qual es regula en els articles 38 a 41 LOPJ i en la LO 2/1987 (LOCJ). En el primer supòsit, l'òrgan cridat a resoldre'l és el Tribunal de Conflictes de Jurisdicció (art. 38 LOPJ i 1 LOCJ) i, en el segon, la denominada *Sala de Conflictes de Jurisdicció* (art. 39 LOPJ i 22 LOCJ).

### 1.3. La competència

Una vegada determinat que el coneixement de cert assumpte és atribuït a la jurisdicció penal, encara queda un bon tros fins a la concreció definitiva del jutgador o jutjadors persones físiques que s'hagin d'ocupar de l'assumpte.

La clau per a recórrer gran part d'aquest itinerari l'ofereixen les regles sobre la competència, que, com s'ha dit, permeten fixar l'òrgan judicial que ha de conèixer d'un assumpte. Aquesta determinació no és del tot senzilla, ja que en l'ordre jurisdiccionat penal el legislador ha creat una considerable varietat d'òrgans, entre els quals distribueix les diverses comeses relacionades amb l'enjudiciament penal. En concret, l'estudi de la competència objectiva i de la competència funcional ens permetrà aclarir a quina classe o tipus dels òrgans esmentats s'encomana cada una d'aquestes tasques.

Del catàleg d'òrgans judicials que estableix l'article 26 LOPJ, formen part de la jurisdicció penal, i per tant, tenen competència en aquest àmbit, els següents:

- Jutjats de pau (en matèria penal ja no tenen funcions pròpiament jurisdiccionals, només funcions d'auxili judicial).
- Jutjats d'instrucció o jutjats de primera instància i instrucció.
- Jutjats penals.
- Jutjats de violència sobre la dona.
- Jutjats de menors.
- Jutjats de vigilància penitenciària.
- Audiències provincials.
- Sala Penal dels tribunals superiors de justícia de les comunitats autònomes.
- Jutjats centrals d'instrucció.
- Jutjats centrals penals.
- Jutjat Central de Menors.
- Sala Penal de l'Audiència Nacional.
- Sala d'Apel·lació de l'Audiència Nacional.
- Sala Penal del Tribunal Suprem.

Però amb la determinació de la classe d'òrgan no s'assoleix el grau de concreció que exigeix el mandat constitucional de predeterminació, ja que hi ha disseminats per tot el territori de l'Estat una –de vegades ingent– pluralitat d'òrgans de cada classe i es necessita saber quin ha de conèixer (el jutjat d'instrucció de tal o qual partit, el jutjat penal d'aquesta o aquella capital de província). Aquesta és la finalitat de les normes relatives a la competència territorial.

### 1.3.1. La competència objectiva

Determina a quina classe d'òrgan judicial, entre els esmentats anteriorment, correspon enjudiciar, en el sentit de decidir, les causes penals. La llei utilitza fins a tres criteris diferents:

- 1) El tipus o classe d'il·lícit penal objecte del procés (competència objectiva per raó de la matèria).
- 2) La condició personal de l'acusat (competència objectiva per raó de la persona).
- 3) El de més o menys gravetat de l'il·lícit penal (criteri ordinari o competència objectiva per raó de la pena).

#### Aplicació dels tres criteris

Aquests tres criteris s'han d'aplicar de la manera següent: en primer lloc s'ha de verificar si l'enjudiciament dels fets ve assignat a un determinat òrgan en funció del tipus de l'il·lícit penal o de la persona a qui s'acusa d'aquest (a i b). En el supòsit de conflicte entre tots dos criteris, té preferència el personal. Si la llei no preveu la competència d'un òrgan determinat en funció d'aquests criteris s'aplica el criteri ordinari (c).

#### Competència objectiva per raó de la matèria

En virtut d'aquest criteri s'atribueix a:

- 1) **Els jutjats d'instrucció:** el coneixement dels procediments d'*habeas corpus* (art. 87.1.c LOPJ).
- 2) **Els jutjats de violència sobre la dona**, com a òrgan mixt amb competències civils i penals, coneix en el penal de les matèries assenyalades en l'art. 87 ter.1 LOPJ i l'art. 14 LECrim. En resum: instrucció de processos penals pels delictes de l'esmentat art. 87 ter.1 LOPJ la víctima dels quals sigui alguna de les persones que assenjala l'art. 87 ter a); l'adopció d'ordres de protecció (excepte competència del jutge de guàrdia); el coneixement i decisió dels delictes lleus que els atribueixi la llei quan la víctima sigui alguna de les persones assenyalades com a tals en la lletra a) d'aquest apartat; la instrucció dels processos per a exigir responsabilitat penal pel delictes de trencament previst i penat en l'art. 468 CP quan la persona ofesa tingui la qualitat assenyalada en l'apartat g) del precepte esmentat.
- 3) **Algun jutjat penal** pot considerar "com a especialitzat en consideració al que disposa l'art. 98 LOPJ" el coneixement dels assumptes instruïts pels jutjats de violència sobre la dona (art. 89bis,2 LOPJ). A més, han de conèixer dels procediments de decomís autònom la competència dels quals els correspongui (art. 89 bis.2 LOPJ).

**4) Els tribunals superiors de justícia de les comunitats autònomes**, com a sala penal, han de conèixer de les causes que preveuen els cinc supòsits que estableix l'art. 73.3 LOPJ.

**5) Els jutjats centrals penals:** l'enjudiciament dels delictes que especifica l'article 65.1 LOPJ als quals la Llei assenyali una pena privativa de llibertat d'una durada no superior a 5 anys, o una pena de multa sigui quina sigui la seva quantia, o qualsevol altres de naturalesa diferent, tant si són úniques com conjuntes o alternatives, sempre que la durada d'aquestes no excedeixi els 10 anys, i els delictes lleus imputables als autors d'aquests delictes (art. 14.III LECrim).

**6) La Sala Penal de l'Audiència Nacional:** l'enjudiciament dels delictes que preveu l'article 65.1 LOPJ, sempre que el seu enjudiciament no s'atribueixi als jutjats centrals penals. Als delictes que especifica el precepte esmentat cal afegir el que disposa la disposició transitòria de la LO 4/1988, en virtut de la qual la competència de l'Audiència Nacional s'estén als delictes comesos per persones integrades en elements terroristes o rebels, o que hi estiguin relacionades, quan la comissió del delicte contribueixi a la seva activitat, i els que de qualsevol manera cooperin o col·laborin amb l'actuació d'aquells grups o individus, i els delictes connexos amb els anteriors.

**7) El tribunal del jurat:** el coneixement de certs delictes tipificats en el CP i especificats en l'art. 1.2 LOTJ, pertanyents a determinades rúbriques que estableix l'art. 1.1 LOTJ (delictes contra les persones; contra l'honor; contra la llibertat i la seguretat, i els comesos per funcionaris públics en l'exercici dels seus càrrecs). El Codi penal ha exclòs el delicte d'incendi forestal de la seva competència per la complexitat de la seva instrucció

**8) La Sala Penal del Tribunal Suprem** ha de conèixer: de la instrucció i l'enjudiciament de les causes contra el president del Govern, presidents del Congrés i del Senat, president del Tribunal Suprem i del Consell General del Poder Judicial, president del Tribunal Constitucional, membres del Govern, diputats i senadors, vocals del Consell General del Poder Judicial, magistrats del Tribunal Constitucional i del Tribunal Suprem, president de l'Audiència Nacional i de qualsevol de les seves sales i dels tribunals superiors de justícia, fiscal general de l'Estat, fiscals de sala del Tribunal Suprem, president i consellers del Tribunal de Comptes, president i consellers del Consell d'Estat i defensor del poble, i també de les causes que, si escau, determinin els estatuts d'autonomia; de la instrucció i l'enjudiciament de les causes contra magistrats de l'Audiència Nacional o d'un tribunal superior de justícia, i dels altres assumptes que li atribueixi aquesta Llei, i 5è) dels procediments de decomís autònom pels delictes pel coneixement dels quals sigui competent (art. 57,1 LOPJ).

## **Competència objectiva per raó de la persona: les persones aforades**

En alguns casos, la llei introdueix alteracions en relació amb les regles de competència ordinària o per raó de la matèria i estableix que les causes per delictes seguides contra certes persones hagin de ser decidides per determinats òrgans judicials. És el que es coneix amb el terme d'*aforament*.

En el nostre ordenament jurídic es preveuen els aforaments següents:

- a) Els jutjats d'instrucció són els competents per a enjudiciar els delictes lleus comesos pels membres de les forces i els cossos de seguretat de l'Estat (art. 8.1.III LO 2/1986).
- b) Les audiències provincials són competents per a l'enjudiciament dels delictes comesos per membres de les forces i els cossos de seguretat de l'Estat (art. 8.1.II LO 2/1986), cosa que exclou una eventual competència dels jutjats penals.
- c) Les sales civils i penals dels tribunals superiors de justícia de les comunitats autònomes són competents per a l'enjudiciament dels delictes o delictes lleus comesos per jutges, magistrats i membres del Ministeri Fiscal en l'exercici del seu càrrec a la Comunitat Autònoma, sempre que aquesta atribució no correspongui al Tribunal Suprem, i per a l'enjudiciament de les causes que els estatuts d'autonomia reservin al seu coneixement (art. 73.3 LOPJ), aspecte, aquest últim, en què apareixen múltiples diferències de regulació entre els diferents estatuts.
- d) La Sala Segona o Penal del Tribunal Suprem és competent per a l'enjudiciament de les causes seguides contra certes autoritats i càrrecs públics especificats en l'article 57.1 LOPJ: president del Govern, presidents del Congrés i del Senat, president del Tribunal Suprem –que al seu torn ho és del Consell General del Poder Judicial–, president del Tribunal Constitucional, membres del Govern, diputats i senadors, vocals del Consell General del Poder Judicial, magistrats del Tribunal Constitucional i del Tribunal Suprem, president de l'Audiència Provincial i de qualsevol de les seves sales, presidents dels tribunals superiors de justícia i fiscal general de l'Estat, entre d'altres.
- e) L'article 61 LOPJ preveu una Sala Especial del Tribunal Suprem a la qual confereix competència per a enjudiciar les causes seguides contra els presidents de sala o contra els magistrats d'una sala, quan siguin jutjats tots ells o la major part d'ells.

L'aforament en algun dels tribunals anteriorment assenyalats no impedeix l'enjudiciament dels fets per part d'un jurat quan el delictes pel qual es procedeix sigui dels que, segons els articles 1.1 i 1.2 LOTJ, corresponen a aquesta classe d'òrgan jurisdiccional. En aquests casos, el judici per jurat ha de tenir lloc en l'àmbit territorial del Tribunal que correspongui a l'aforament, i no necessàriament a escala provincial, que és l'àmbit territorial ordinari del jurat (art. 1.3 LOTJ): en conseqüència, ha de ser un magistrat dels tribunals esmentats qui exerceixi les funcions de magistrat president.

### **La competència objectiva per raó de la pena (criteri ordinari)**

Si, com és l'habitual, el legislador no ha introduït regles de competència especials pel que fa a la persona o la matèria, la competència es distribueix entre els diferents òrgans judicials en funció de la pena que correspongui al delictes objecte d'acusació i, més en concret, en funció de la pena prevista en abstracte per la llei per a cada classe de delictes, no de la concretament sol·licitada per les acusacions (així, després d'algunes vacil·lacions, la STS de 9 de juny de 1995).

Seguint aquest criteri, la distribució de competències entre els òrgans judicials és la següent:



**1) Jutjats d'instrucció:** són competents per a l'enjudiciament de la resta de delictes lleus i per als especificats en l'apartat anterior, (art. 87.1.b LOPJ i 14.I LECrim). També són competents per a dictar sentències de conformitat amb l'acusació, quan es trobin en funcions de guàrdia en el marc del procediment per a l'enjudiciament ràpid de certs delictes (art. 801 LECrim i 87.a II LOPJ).

**2) Jutjats de violència contra la dona:** són competents per al coneixement i decisió dels delictes lleus de violència de gènere (art. 14 LECrim reformat per l'article 58 LO 1/2004, de 28 de desembre, de mesures de protecció integral contra la violència de gènere). També han de conèixer i decidir en els judicis per infraccions tipificades en l'art. 171,7, 172,3 i 173,4 de la Llei orgànica 10/1995, del Codi penal, quan la víctima sigui alguna de les persones assenyalsades com a tals en la lletra a) de l'art. 14,5 LECrim.

**3) Jutjats penals:** se'ls atribueix, segons l'article 14.III LECrim, l'enjudiciament dels delictes als quals la llei assenyali una pena privativa de llibertat d'una durada no superior a 5 anys, o una pena de multa sigui quina sigui la seva quantia, o qualssevol altres de naturalesa diferent, ja siguin úniques, conjuntes o alternatives, sempre que la durada d'aquestes no excedeixi els 10 anys, i els delictes lleus, siguin o no incidentals relacionades amb aquells. L'execució de les sentències dictades en causes per delictes greus o menys greus pels jutjats d'instrucció, el reconeixement i l'execució de les resolucions que imposin sancions pecuniàries transmeses per òrgans competents d'altres estats membres de la UE, quan s'hagin de complir en territori espanyol, i els procediments de decomís autònom pels delictes per al coneixement dels quals siguin competents. També poden alleujar la càrrega dels jutjats de violència sobre la dona, com a «jutjats especialitzats» de conformitat amb l'art. 98 LOPJ (art. 89 bis 2 LOPJ).

**4) Audiències provincials:** se'ls atribueix, segons l'article 14.IV LECrim, l'enjudiciament dels delictes en la resta de casos, i dels delictes lleus connexos amb aquests delictes, encara que la llei no ho diu expressament.

**5) Jutjats centrals penals, Sala Penal de l'AN:** Han de conèixer dels decrets que preveu l'art. 65 LOPJ; de l'execució de les sentències dictades en causes per delictes greus o menys greus, i dels procediments de decomís autònom pels delictes per al coneixement dels quals siguin competents o de l'execució de sentències dictades a l'estranger i de l'execució de l'OEDE.

### **1.3.2. La competència funcional**

Quan parlem de competència funcional, ens referim concretament a:

- a) la competència per a la instrucció de les causes,
- b) el coneixement dels recursos,
- c) la resolució sobre les qüestions de competència,
- d) la substanciació dels incidents de recusació i

e) l'execució de la sentència.

1) Els jutjats d'instrucció són competents per a instruir les causes per delictes l'enjudiciament del qual competeix als jutges penals, a les audiències provincials i al tribunal del jurat; els jutjats centrals d'instrucció, per a instruir les que hagin de ser enjudiciades pels jutjats centrals penals i per l'Audiència Nacional. Quan l'enjudiciament dels fets s'atribueixi a les sales Civil i Penal dels TSJ o a la Sala Segona del TS, s'ha de designar un instructor entre els membres d'aquestes sales de conformitat amb un torn preestablert (aquest instructor no pot integrar, després, la Sala encarregada de conèixer del judici oral).

### **Jutjats**

També s'hi han d'esmentar els jutjats d'instrucció especials que preveuen els articles 303 i 304 LECrim. Així com, els jutjats de violència sobre la dona, que assumeixen les competències dels jutges d'instrucció i de primera instància en els termes que assenyalen la disposició addicional quarta de la LECrim, que remet a l'article 544ter, 1 i 7 LECrim.

2) **Les audiències provincials** han de conèixer dels recursos que estableixi la llei contra les resolucions dels jutjats d'instrucció i penal de la província; dels recursos contra els jutjats d'instrucció en matèria de delictes lleus; dels recursos que la llei estableixi contra les resolucions en matèria penal dictades pels jutjats de violència sobre la dona a la província; dels recursos contra les resolucions dels jutjats de menors, i dels recursos que la llei estableixi contra les resolucions dels jutjats de vigilància penitenciària (art. 82.1 LOPJ).

3) **Els tribunals superiors de justícia de les comunitats autònomes com a sala penal** han de conèixer del recurs d'apel·lació contra les actuacions que representin la finalització del procés per falta de jurisdicció o sobreseïment lliure i les sentències dictades en primera instància per les audiències provincials, i del que preveuen les lleis (art. 73,3,c LOPJ i 846ter LECrim), i també dels recursos d'apel·lació contra les sentències en el procés davant el tribunal del jurat.

4) **La Sala Penal de l'AN** ha de conèixer dels recursos contra les resolucions dictades pels jutjats centrals penals, els jutjats centrals d'instrucció, el Jutjat Central de Menors, i els jutjats centrals de vigilància penitenciària (art. 65,5a. i 6a. LOPJ).

5) Sobre els recursos, vegeu la lliçó corresponent.

6) Sobre la competència per a resoldre les qüestions de competència, vegeu el que es dirà en relació amb el tractament processal.

7) La persona o l'òrgan competents per a instruir i decidir els incidents de *recusació* varia segons la categoria del jutge o magistrat recusats.

8) La competència per a l'execució de la sentència recaiguda en un judici de delictes lleus (art. 974 i 984.1 LECrim) o en el procediment abreujat i en el procediment per a l'enjudiciament ràpid (art. 794 i 803.3 LECrim) correspon a l'òrgan que va conèixer del judici i la va dictar en primera instància; en el procés ordinari per delictes greus correspon a qui va dictar la sentència ferma (art. 985 LECrim).

Pel que fa a l'execució de sentències, cal recordar també que els jutjats de vigilància penitenciària tenen assignada la tasca de fer complir la pena imposada, resoldre els recursos sobre les modificacions que pugui experimentar aquesta pena i vetllar pel compliment dels preceptes relatius al règim penitenciari (art. 76.1 LOGP).

- que als jutjats penals correspon l'execució de les sentències dictades causades pels jutjats d'instrucció, el reconeixement i l'execució de les resolucions que imposin sancions pecuniàries transmeses per autoritats competents d'altres estats membres de la UE, quan s'hagin de complir en territori espanyol.
- que correspon als jutjats centrals penals l'execució de les sentències dictades en causes per delictes pels jutjats centrals d'instrucció i els procediments de decomís autònom pels delictes per al coneixement dels quals siguin competents (art. 89bis,3 LOPJ), i, finalment,
- Correspon a l'**Audiència Nacional** l'execució de sentències dictades per tribunals estrangers o el compliment de la pena de presó imposada per aquells, quan en virtut d'un tractat internacional correspongui a Espanya la continuació d'un procediment penal iniciat a l'estranger, l'execució d'una sentència penal estrangera o el compliment d'una pena o mesura de seguretat privativa de llibertat (art. 65.2n. LOPJ).

Pel que fa a això últim, en l'àmbit de la UE, s'han d'incorporar els criteris de competència funcional incorporats en la Llei 23/2014, de 20 de novembre, de reconeixement mutu de resolucions penals en la UE (art. 34 a 62). A més, l'art. 65.4 LOPJ ha estat redactat pel número 1 de l'article únic de la LO 6/2014, de 29 d'octubre, complementària de la Llei de reconeixement mutu de resolucions penals en la UE, que atribueix competència a l'AN per a resoldre els recursos respecte dels instruments de reconeixement mutu de resolucions penals en la UE que els atribueixi la Llei, i la resolució dels procediments judicials d'extradició passiva, sigui quin sigui el lloc de residència o en què hagi tingut lloc la detenció de l'afectat pel procediment.

### 1.3.3. La competència territorial

Com ja ha quedat dit, les normes de competència territorial permeten determinar a quin òrgan judicial, d'entre els de la mateixa classe, correspon conèixer d'un assumpte penal concret.

Tingueu en compte que la determinació de la competència territorial fa referència gairebé sempre (excepte en el cas dels delictes lleus) a l'òrgan instructor, ja que una vegada determinat aquest a penes es poden suscitar dubtes sobre la competència territorial de l'òrgan cridat a enjudiciar els fets. Així, establert que és competent el jutge d'instrucció d'un determinat partit, l'enjudiciament dels fets pot correspondre als jutjats penals o a l'Audiència Provincial de la província o, eventualment, a un tribunal del jurat. Si bé es podria plantejar el dubte sobre la competència d'un o altre tipus d'òrgan judicial, aquest dubte mai no seria referent a l'element territorial, ja que queda clar que són precisament els jutjats penals o l'Audiència Provincial de la província esmentada (i no d'una altra) els cridats, en tot cas, a conèixer del judici.

1) Com a norma general, la LECrim estableix que la competència territorial correspon al jutge del lloc on es va cometre el delictes (*forum commissi delicti*).

Determinar què s'ha d'entendre per *comissió* pot oferir algunes dificultats. Segons la reiterada jurisprudència del TS, cometre el delictes significa consumir-lo (teoria del resultat). Però aquesta precisió no acaba de solucionar tots els problemes, perquè hi ha certes modalitats delictives (delictes de risc, a distància –l'activitat delictiva i el resultat es produeixen en llocs diferents–, continuats, temptativa de delictes, delictes d'omissió) en què o no es pot parlar pròpiament de consumació o és difícil precisar què s'ha d'entendre per tal. El Tribunal Suprem entén llavors la consumació en termes molt amplis i assenyala que es produeix quan "tenint en compte l'estructura típica de cada figura delictiva, s'han d'entendre realitzats els actes executius del tipus o elements objectius i subjectius integradors d'aquesta" (ATS de 20 de gener de 1981).

En tot cas, en la jurisprudència de l'esmentat Tribunal es pot trobar una determinació casuística del lloc de comissió, atenent diferents tipologies delictives, l'anàlisi de les quals requeriria una extensió superior al possible en aquestes pàgines.

Tingueu present, a més, el fur específic de l'article 15bis LECrim en el cas de delictes i delictes lleus competència del jutge de violència sobre la dona, en virtut del qual correspon al del domicili de la víctima, sense perjudicis que l'ordre de protecció i les mesures urgents siguin adoptades pel del lloc de comissió dels fets.

2) Si, al cap i a la fi, encara és impossible determinar el lloc de comissió del delictes, l'article 15.I LECrim preveu fins a quatre furs de competència subsidiaris, de conformitat amb els quals són competents, per aquest ordre:

- El jutge del partit en què s'hagin descobert proves materials del delictes.
- El del partit en què el presumpte reu hagi estat detingut.
- El de la residència del presumpte reu.
- Qualsevol que hagi tingut notícia del delictes.

Tingueu en compte, tanmateix, que l'article 15.III LECrim estableix que, fins i tot havent començat a conèixer el jutge assenyalat en aquests quatre apartats, si posteriorment consta el lloc de comissió del delictes, les diligències s'han de remetre al jutge d'aquest lloc, i s'han de posar, si escau, els detinguts a disposició d'aquest i acordant remetre, en la mateixa resolució, les diligències i efectes ocupats.

3) El domicili de la víctima constitueix un fur específic incorporat per la LVG, de manera que en els delictes que coneixen els jutjats de violència sobre la dona, la competència territorial ve determinada pel del lloc del domicili de la víctima, sense perjudici de l'adopció de l'ordre de protecció o de mesures urgents que estableix l'article 13 LVG que pugui adoptar el jutge del lloc de comissió dels fets (art. 15 bis LECrim).

#### **1.4. Alteració de la jurisdicció, de la competència objectiva i de la territorial per motiu de la connexió**

Les regles sobre assignació de competència objectiva i territorial anteriorment estudiades poden experimentar certes alteracions quan el delicte que s'hagi d'enjudiciar tingui un cert grau de connexió amb altres delictes o delictes lleus.

L'ordenament, en casos de connexió, vol que s'acumulin en un sol procés i davant un sol òrgan judicial objectes processals diferents el coneixement dels quals podria correspondre, segons les regles de competència estudiades, a òrgans judicials també diferents (art. 17 LECrim).

Aquesta regla general d'acumulació per connexió té una excepció ponderativa, derivada de la formació de macrocauses, que han provocat un efecte contraproductiu que ara es pretén evitar.

A aquest efecte «que l'acumulació comporti una excessiva complexitat o durada del procés» es converteix en un criteri que ha de valorar el jutge per a impedir l'acumulació, tant: a) quan hi concorrin causes de connexió com quan b) a instàncies del MF, i encara que els delictes no siguin connexos, hagin estat comesos per la mateixa persona o la investigació i la prova en conjunt dels fets sigui convenient per aclarir-los i determinar les responsabilitats que siguin procedents (art. 17,3 LECrim).

Com s'ha dit i tal com explica l'exposició de motius, es busca incorporar un criteri ponderatiu, en virtut del qual s'eviti l'automatisme de l'acumulació de les causes i l'elefantiasi processal (sic) que es posa de manifest en els anomenats macroprocessos.

El mateix article 17,2 LECrim especifica quins delictes s'han de considerar connexos a efectes de l'atribució de jurisdicció i la distribució de competència:

- els comesos simultàniament per dues o més persones reunides;
- els comesos per dues o més persones en diferents llocs o temps, si ha precedit un concert per a això;
- els comesos com a mitjà per a perpetrar-ne altres o facilitar-ne l'execució;

- els comesos per a procurar la impunitat d'altres delictes;
- els delictes d'afavoriment real i personal i el blanqueig de capitals respecte del delictes antecedent;
- els comesos per diverses persones quan s'ocasionin lesions o danys recíprocs.

A més, els delictes que no siguin connexos però hagin estat comesos per la mateixa persona i tinguin una analogia o relació entre si, quan siguin de la competència del mateix òrgan judicial, poden ser enjudiciats en la mateixa causa

Quant a la competència territorial, les alteracions a les normes d'atribució ja estudiades estan previstes en l'article 18.1 LECrim:

- 1) És competent el jutge del territori on s'ha comès el delictes al qual estigui assenyalada la pena més greu.
- 2) Quan els delictes tinguin la mateixa pena assenyalada, la competència correspon al que primer hagi començat la causa.
- 3) Quan les causes hagin començat alhora o no consti qui va començar primer, és competent el que designi el superior comú.

Aquesta regla té l'excepció que preveu el mateix article 18.2 LECrim, i la introduïda en virtut de la Llei de mesures de protecció integral contra la violència de gènere, que afegeix un nou article 15bis, que atribueix la competència territorial al Jutjat de Violència sobre la Dona del lloc del domicili de la víctima, sense perjudici que l'ordre de protecció o les mesures urgents les adopti el del lloc de comissió dels fets.

## **1.5. Tractament processal de la competència objectiva i funcional**

Tant la competència objectiva com la funcional són improrrogables (art. 8 LECrim), sense que les parts, mitjançant submissió tàcita o expressa, puguin alterar-ne la distribució legal.

### **1.5.1. Apreciació d'ofici**

Els òrgans judicials poden apreciar d'ofici la seva incompetència en qualsevol estadi de les actuacions (art. 19 LECrim). L'article 238.1 LOPJ, al seu torn, assenyalava com a supòsit de nul·litat absoluta el de les actuacions dutes a terme amb manifesta manca de competència objectiva o funcional, amb la consegüent facultat de l'òrgan judicial d'apreciar d'ofici la nul·litat abans de dictar sentència definitiva i amb l'audiència prèvia de les parts i el Ministeri Fiscal (art. 240.2 LOPJ).

### **1.5.2. Denúncia a instància de part**

Pel que fa als processos per delictes, cal distingir el tractament de la incompetència a instància de part segons que la causa es trobi en la fase d'instrucció o en la de judici oral.

1) Respecte a la instrucció, l'article 19 LECrim disposa que el Ministeri Fiscal pot denunciar la incompetència en qualsevol moment de les actuacions: l'acusador particular abans de formular la seva primera petició després de personar-se en la causa, i el processat i la part civil, actora o responsable, dins els tres dies següents a aquell en què se li comunicui la causa per a qualificació.

2) Si la denúncia d'incompetència es produeix durant el judici oral, s'ha de fer valer mitjançant una declinatòria, prevista en els articles 666.1 i 786.2 LECrim, que se substancia com a article de pronunciament previ. En cassació no es pot plantejar per primera vegada la incompetència (STS de 2 de febrer de 1995).

En els procediments per delictes lleus, l'article 19.1 LECrim disposa que les parts poden denunciar la incompetència en el temps que hi ha entre la citació i l'acte de la compareixença.

### **1.6. Tractament processal de la competència territorial**

A continuació, incidirem en el tractament processal de la competència territorial.

#### **1.6.1. Les qüestions de competència**

Com sabem, aquest tipus de conflictes estan regulats en els articles 52 i següents LOPJ i 46 i següents LECrim. L'òrgan cridat a resoldre-les és el superior comú.

#### **1.6.2. Apreciació d'ofici**

La competència territorial, com l'objectiva i la funcional, són improrrogables (art. 8 LECrim). Tampoc no escau sobre aquestes cap tipus de submissió i és possible, per tant, un control d'ofici (art. 25 LECrim). La resolució d'inhibició és apel·lable (art. 25.4 LECrim), sense perjudici que es continuïn practicant les actuacions necessàries fins que no recaigui una decisió judicial ferma que resolgui la qüestió de competència (art. 25.3 LECrim).

#### **1.6.3. Denúncia a instància de part**

Cal distingir també aquí entre els processos per delictes i per delictes lleus, i dins els primers entre la fase d'instrucció i la de judici oral.

Respecte als processos per delictes, durant la fase d'instrucció s'aplica tot el que s'ha exposat relatiu a la denúncia de la incompetència objectiva i funcional en el període del procés esmentat. En la fase de judici oral, les parts poden fer valer la seva denúncia per mitjà d'una declinatòria i una inhibitòria.

La declinatòria, que s'interposa davant l'òrgan judicial considerat incompetent, es tramita com a article de pronunciament previ (art. 666.1 i 786.2 LECrim).

La inhibitòria es planteja davant l'òrgan que es considera competent perquè requereixi al que està coneixent, i es pot arribar a originar un conflicte de competència en el supòsit que requeridor i requerit insisteixin en la seva competència (respecte del procediment, vegeu els art. 33 a 44 LECrim).

En els procediments per delictes lleus, les parts poden denunciar la incompetència en el temps que hi ha entre la citació i l'acte de la compareixença (art. 19.1 LECrim). Així mateix, es pot plantejar una declinatòria (regulada en l'art. 32 LECrim) i una inhibitòria (regulada en els art. 27 a 31 LECrim).

### **1.7. El repartiment**

Una vegada determinat l'òrgan judicial competent en funció dels criteris ja exposats, l'exigència constitucional de predeterminació obliga a establir normes que permetin identificar el jutjador o els jutjadores (persona física). Concretament, la llei atribueix competència al jutjat d'una certa demarcació, però pot ser que hi hagi diversos jutjats de la mateixa classe o que la competència s'atribueixi a l'audiència d'una determinada província o a la sala d'un tribunal de la qual formin part diferents seccions. És necessari, doncs, determinar quin jutjat o quina secció ha de conèixer. D'això se n'encarreguen les normes sobre el repartiment.

Aquestes normes, en el cas del TS, l'AN i els TSJ, les aproven les seves respectives sales de govern (art. 152.1.1a LOPJ). A la Sala de Govern dels TSJ correspon, així mateix, aprovar les normes que han de regir el repartiment entre les seccions de les audiències provincials del seu territori (art. 152.2.1a LOPJ) i entre els jutjats d'una mateixa demarcació radicats en la comunitat autònoma (art. 152.2.1a i 167.1 LOPJ), a proposta, en aquest últim cas, de la Junta de Jutges del respectiu ordre jurisdiccional (art. 167.1 i 170.1 LOPJ).

La Instrucció 3/2003, del Ple del CGPJ, sobre normes de repartiment penals i registre informàtic de violència domèstica, va introduir uns criteris que han d'informar del repartiment d'assumptes en matèria de violència domèstica (article tercer), i als quals ja s'haurien d'haver adaptat les normes de repartiment vigents (article segon).

### **1.8. Abstenció i recusació**

Ja hem avançat que l'abstenció i la recusació són institucions que persegueixen allunyar de la causa un jutjador que, tot i revestir les característiques d'ordinari i predeterminat per la llei, està inclòs en certes circumstàncies (referents a la seva relació amb les parts o amb l'objecte processal) que fan preveure fonamentadament un deteriorament de la seva imparcialitat. Aquestes circumstàncies, les denominades causes d'abstenció i, si escau, de recusació, estan legalment taxades i són les previstes en els articles 219 i 220 LOPJ.



Mitjançant l'abstenció, és el mateix jutjador qui, espontàniament, s'aparta de la causa. El procediment apareix regulat en els articles 221 i 222 LOPJ.

Mitjançant la recusació, són les parts les que insten a la seva remoció, sobre la qual ha de resoldre l'òrgan judicial que la llei prevegi en cada cas (vegeu més amunt el que s'ha dit sobre la competència funcional). El procediment es regula en els articles 223 a 228 LOPJ, i 57 i següents LECrim.

### **1.8.1. L'abstenció i la recusació com a mecanismes garantidors de la imparcialitat**

A partir de les sentències del Tribunal Constitucional 145/1988 i 164/1988 i de la Interlocutòria de 16 d'octubre de 1990, es va establir la doctrina d'acord amb la qual, quan l'acumulació de funcions instructora i enjudiciadora creï [...] un conflicte entre el deure d'imparcialitat i l'existència d'un perjudici originat en el curs de la instrucció, el mateix jutge o les parts l'han de resoldre utilitzant els instruments que ofereixen, entre d'altres, els articles 219 LOPJ i 54 i 55 LECrim, és a dir, per mitjà de les figures de l'abstenció i la recusació.

## **2. Les parts en el procés penal (I): Ministeri Fiscal, parts acusadores i víctima**

L'apartat següent s'ocupa de les parts acusadores.

### **2.1. La dificultat d'aplicar el concepte processal civil de part**

Si ens centrem en un concepte, simple però comunament admès, d'acord amb el qual són parts aquell o aquells subjectes que pretenen una tutela jurisdiccional i aquell o aquells davant els quals se sol·licita la tutela, la naturalesa peculiar del *ius puniendi* provoca serioses dificultats d'acomodació de la noció esmentada a l'àmbit del procés penal: una translació directa reduiria a la condició de parts del procés penal la víctima del presumpte fet delictiu i aquell que apareix com a responsable, la qual cosa deixaria en el terreny de la indefinició altres subjectes, com el Ministeri Fiscal o l'acusador popular.

És per això que és preferible reduir el concepte de part en el procés penal a la seva accepció formal, de manera que "part és qui actua en el procés demanant a l'òrgan jurisdiccional una resolució jurisdiccional, qui aporta al·legacions, proves i el material, i participa de la contradicció;" i això amb independència de la relació que aquest subjecte tingui amb el fons del procés (això segon ens conduiria a un concepte material de part).

Atenent aquest concepte formal, les parts del procés penal –segons la posició que adoptin en el procés– són:

- 1) Acusadores: Ministeri Fiscal, acusador popular, acusador particular, acusador privat i actor civil.
- 2) Acusades: investigat i responsable civil.

### **2.2. Ministeri Fiscal**

Aquest bloc està dedicat al Ministeri Fiscal.

#### **2.2.1. Generalitats**

Tant la Constitució com la Llei orgànica del poder judicial esmenten el Ministeri Fiscal en tractar directament de les seves funcions. L'article 124 CE i l'article 541 LOPJ assenyalen com a funcions essencials i principis d'actuació del Ministeri Fiscal els següents:

1) Promoure l'actuació de la justícia en defensa de la legalitat, dels drets dels ciutadans i de l'interès públic tutelat per la llei, d'ofici o a petició dels interessats.

2) Vetllar per la independència dels tribunals i procurar davant d'aquests la satisfacció de l'interès social.

Totes dues funcions les desenvolupa tenint en compte els principis d'"unitat d'actuació" i "dependència jeràrquica" i amb subjecció, en tot cas, als de "legalitat" i imparcialitat".

Dins el marc d'aquestes funcions, es pot destacar:

1) Exercir l'acció penal i civil o la seva oposició, quan sigui procedent.

2) Intervenir en el procés penal, sol·licitant a l'òrgan jurisdiccional la pràctica de les diligències que consideri necessàries per a l'aclariment dels fets, l'adopció de les mesures cautelars que consideri oportunes i la protecció processal de les víctimes.

3) Vetllar pel compliment correcte de la funció jurisdiccional, pel respecte de les institucions constitucionals, drets fonamentals, llibertats públiques i pel compliment de les resolucions quan afectin l'interès públic i social.

### **2.2.2. Principis informadors**

Com s'acaba de dir, el MF està organitzat internament d'acord amb els principis d'unitat d'actuació i dependència jeràrquica. D'acord amb el primer, el MF és únic per a tot l'Estat (art. 22.1 EOMF); el fiscal general de l'Estat (nomenat d'acord amb l'art. 124.4 EOMF) assumeix la direcció superior del MF i la seva representació, i dona les ordres i instruccions convenients al servei i ordre de la institució, i també la direcció i inspecció del MF (art. 22.2 EOMF). El fiscal general de l'Estat el nomena el Rei, a proposta del Govern i escoltat el CGPJ.

En el desenvolupament de les seves funcions actua d'acord amb el principi de legalitat i imparcialitat. D'acord amb el principi de legalitat (art. 9 CE), el fiscal actua quan la llei així ho estableixi i en els termes que figurin en aquesta, sense que hi hagi marges de discrecionalitat, la qual cosa, sens dubte, és ben diferent d'integrar el contingut de conceptes jurídics indeterminats, tasca que sí que està facultat per a dur-la a terme.

D'acord amb el principi d'imparcialitat, el MF actua amb objectivitat i independència en defensa dels interessos que li estan encomanats (art. 7 EOMF).

### **2.2.3. Principals funcions en relació amb el procés penal**

Des de fa anys es discuteixen les funcions del MF en el procés penal, particularment com a eventual director de la fase d'instrucció. No és el moment d'entrar a analitzar aquesta qüestió, objecte d'innombrables treballs. Si que es pot assenyalar, però, que es tracta d'una qüestió que s'ha d'afrontar amb suma prudència tenint ben present no solament la naturalesa de les facultats sinó la posició institucional del MF i la forta connexió d'aquestes funcions amb el conjunt del sistema processal (actuació sotmesa a unitat i jerarquia, principi de legalitat i exercici de facultats discrecionals o oportunitat; exercici de l'acusació al costat d'altres acusadors...).

#### **Exercir l'acció penal**

Constitueix aquesta una de les seves principals tasques dins el procés penal. De fet, l'oficialitat se sustenta en atorgar al MF la funció d'exercir i sostenir l'acció penal no com un dret, sinó com una obligació (art. 105 LECrim). Només s'exceptuen d'aquest principi general els delictes perseguibles a instància de part, que només es poden perseguir amb la querella prèvia de l'ofès. També li correspon l'exercici de l'acció civil derivada del delicte, en cas que no es faci ús de les facultats de renúncia o reserva que preveu l'article 108 LECrim.

#### **Inspeccionar les funcions instructores i sol·licitar les diligències pertinents**

##### **1) En el procés ordinari per delictes greus**

La fase d'investigació o instrucció està encaminada a preparar el judici, practicant les actuacions necessàries per a fer constar la comissió d'un delicte, amb totes les circumstàncies que puguin influir en la qualificació i la determinació del delinqüent, i per a assegurar les persones i les responsabilitats pecuniàries (art. 299 LECrim). Aquesta fase investigadora del procés penal espanyol, segons el que s'ha vist, està encomanada al jutge del partit o demarcació on s'hagi comès el delicte, però això no impedeix una importantíssima intervenció del MF, com s'adverteix clarament del deure del Lletat de l'Administració de justícia (LAJ) de posar en coneixement del MF la comissió d'un delicte així que en tingui coneixement del jutge d'instrucció, o jutge de pau en el seu cas (art. 308 LECrim).

##### **2) En el procés abreujat**

Una de les grans innovacions del nou procediment abreujat va ser ampliar substancialment el marc de competències del MF en la fase instructora.

Així, en el marc del procediment abreujat, correspon al MF no solament la inspecció o control de la investigació, sinó també de manera especial impulsar i simplificar la tramitació, donar instruccions a la policia judicial, intervenir en les actuacions, aportar mitjans de prova, instar del jutge diligències o mesures

cautelars o la conclusió de la investigació tan aviat com es pugui resoldre sobre l'acció penal. A més, supervisa les actuacions que insten les parts personades (art. 311 LECrim), vetlla pel respecte de les garanties (art. 773.1 LECrim) i, molt especialment, decideix sobre l'exercici de l'acció penal (art. 773.1.3 en relació amb l'art. 780.1, tots dos de la LECrim).

### **Instar determinades mesures i decidir discrecionalment**

Sense ànim exhaustiu, però sí il·lustratiu, al MF se li atorguen creixents facultats com a defensor de la legalitat i titular oficial de l'exercici de l'acusació. Algunes poden ser compartides amb altres acusadors, com l'exercici de l'acció penal o la sol·licitud de presó provisional; altres, no obstant això, se li encomanen en exclusiva en àmbits molt diferents: sol·licitar la pròrroga del termini per a acabar el sumari; ser part única en el procediment per al decomís, dirigir la instrucció en el procediment de menors. De vegades, a més, la seva posició de «part defensora de la legalitat» li atorga una posició privilegiada amb vista al caràcter vinculador de les seves peticions, que es nega a la resta d'acusadors (sol·licitud de diligències en el procediment abreuja), o no vinculant però sí consultiu, com haver estat escoltat abans d'adoptar mesures limitadores del dret al secret de les comunicacions.

En aquest ordre de coses, la novetat es presenta amb el reconeixement de determinats àmbits de discrecionalitat a l'hora de sol·licitar el sobreseïment de delictes lleus, si són de molt escassa gravetat i no hi ha interès públic rellevant en la persecució del fet (art. 963,1,1a. LECrim).

### **2.3. L'acusador popular**

L'article 101 LECrim atribueix l'exercici de l'acció penal no solament i com a acusador oficial al MF, sinó també a qui és perjudicat pel delictes (acusador particular), i a tot ciutadà espanyol que l'exerceixi d'acord amb les prescripcions de la llei: a aquest subjecte espanyol, no directament ofès o perjudicat pel delictes, se'l denomina *acusador popular*. En canvi, el legislador només concedeix l'acció penal als ciutadans estrangers pels delictes comesos contra les seves persones o els seus béns, o sobre les persones o béns de seus representats (art. 270 I i II en relació amb els art. 280 i 281 LECrim).

L'existència d'aquesta acció penal popular, oberta a qualsevol ciutadà, de clara procedència acusatòria, es va constitucionalitzar juntament amb el jurat en l'article 125 CE i ha estat reconeguda expressament pel Tribunal Constitucional en diverses sentències.

Recentment diverses sentències del Tribunal Suprem s'han pronunciat sobre l'exercici de l'acció popular i pretenen distingir, en el procediment abreuja, el dret a exercir l'acció popular, quan el Ministeri públic és l'únic acusador o no (STS de 17 de desembre de 2007, coneguda com a doctrina Botín). La poste-

rior STS de 8 d'abril de 2008 (coneguda com a doctrina Atutxa) i d'altres després permeten que la sol·licitud d'obertura del judici oral de l'acusador popular condueixi a aquesta finalitat encara que el MF s'hi oposi.

### **2.3.1. Qui pot exercir l'acció popular i qui hi està exclòs**

L'article 101 LECrim assenyala que "tots els ciutadans espanyols poden exercir l'acció penal". Durant un temps va resultar dubtós que les persones jurídiques poguessin exercir l'acusació popular: finalment, malgrat una certa reticència per part dels tribunals, la resposta afirmativa ha trobat suport en una interpretació àmplia del terme *ciutadà* que utilitza l'article 125 CE (STC 241/92 i 147/1985).

Els articles 102 i 103 LECrim restringeixen l'ús de l'acció popular, i neguen la legitimació per al seu exercici en els casos següents:

- 1) Qui no gaudeixi de la plenitud dels drets civils, d'acord amb la legislació civil.
- 2) Qui hagi estat condemnat dues vegades per sentència ferma com a autor del delictes de denúncia o querella calumniosa.
- 3) Els jutges i magistrats.
- 4) Els cònjuges entre si, excepte pels delictes comesos contra els fills.
- 5) També entre si els ascendents, descendents i germans consanguinis o uterins o afins.

#### **Excepcions**

L'article 102 assenyala dues excepcions a aquestes regles negatives:

- 1) Tots els exclosos poden exercir, tanmateix, l'acció penal davant de delictes comesos contra les persones o béns del seu cònjuge, ascendents, descendents, germans consanguinis o uterins i afins. En aquests casos, els que no estiguin en el ple exercici dels seus drets civils poden ser-ne part, i pot suplir seva incapacitat el representant legal.
- 2) Els exclosos en els apartats *a)* i *b)* poden exercir, a més, l'acció penal per delictes comesos contra la persona o els béns dels que estiguin sota la seva guarda legal.

De l'estructura peculiar de l'acció popular es deriva el fet que estigui exclòs el seu exercici en els supòsits de delictes privats i semiprivats.

### **2.3.2. Especialitats en l'exercici de l'acció popular: criteris jurisprudencials**

A les notes assenyalades, d'altra banda, s'ha d'afegir una sèrie d'especialitats configurades per la jurisprudència en el sentit següent:

1) L'acusador popular ha de comparèixer en la causa interposant una querella, si pretén exercir una qualificació dels fets autònoma, però no és necessària si només pretén coadjuvar o adherir-se a les qualificacions formulades per qual-sevol altra acusació. En el primer cas ha de comparèixer mitjançant un procurador amb poder especial i lletrat (art. 277 LECrim), que no li seran anomenats d'ofici.

2) L'article 113 LECrim atorga al tribunal la facultat de decidir si els diferents acusadors han d'actuar sota una mateixa direcció lletrada i representació processal; el seu contingut, no obstant això, s'ha d'interpretar atenent el cas concret, de manera que quan es percebin interessos i punts de vista divergents entre els diversos acusadors sigui possible la diversitat de representació tècnica i postulació, per tal de no ocasionar indefensió (STC 154/1997).

3) L'acusador popular ha de prestar fiança de la classe i quantia que el jutge consideri suficient, si bé l'article 20.3 LOPJ assenyala que "no es poden exigir fiances que per la seva inadequació impedeixin l'exercici de l'acció popular, que és gratuïta". En el mateix sentit el TC ha declarat que la quantia de la fiança ha de ser adequada al patrimoni del querellant (STC 62/1983, 113/1984, 1471/1989 i 326/1994).

4) L'acusador popular no té legitimació per a sol·licitar una cosa diferent del que és el contingut de la pura acció penal: ni pot exercir pretensions civils derivades del delictes, ni instar la condemna en costes (STS de 12 de març de 1992).

Arran d'una sèrie de sentències d'enorme incidència mediàtica entre les quals cal destacar: «la sentència Botín»; «la sentència Atuxta»; «la sentència Mesa del Parlament basc», i la «Interlocutòria del cas Nóos», i els seus respectius vots particulars, l'acció popular gira al voltant de la seva suficiència per a obrir el judici oral i la relació del seu exercici respecte d'altres possibles acusadors:

1) Pel que fa a la suficiència de l'exercici de l'acció popular per a obrir el judici oral i la seva concurrència amb altres acusacions.

a) L'exercici de l'acció popular resulta suficient per a sol·licitar l'obertura del judici oral, també en el procediment abreujat; d'una altra manera es provocaria una mutació conceptual en el significat de l'acció popular i s'actuarià contra el principi *pro actione*.

b) No es pot apreciar un significat divers quan es fa referència a l'acusador particular a l'article 783.2 LECrim, que exclou l'actor popular. Això és il·lògic i contrari al que es diu als articles 101, 270, 280, 281, 642 i 784 LECrim.

c) Si s'acceptés la interpretació excloent de l'actor popular en el procediment abreujat, l'acció popular quedaria expulsada *de facto* de la tramitació del procediment ordinari, per extensió dels articles 623, 627, 651 i 734 LECrim; les

úniques limitacions a l'exercici de l'acció popular són les previstes o en lleis especials (jurisdicció militar) o les que afecten els requisits formals del seu exercici (fiança, exclusió de l'acció civil derivada de delictes, etc.). En els delictes que afecten interessos metaindividuals, l'acció popular desplega la seva funció més genuïna; en aquest tipus de delictes no hi ha monopoli en l'exercici de l'acció penal per part del Ministeri Fiscal: el seu criteri a l'hora de sol·licitar el sobreseïment pot ser compartit o no per qualsevol persona física o jurídica que estigui disposada a accionar en nom d'una visió diferent dels interessos socials. Per totes, STS 54/2008, de 8 d'abril.

2) Pel que fa a la desconfiança institucional: "L'acció popular no s'ha d'entendre com un mecanisme jurídic de fiscalització exclusiu de l'acusació pública. Més enllà dels seus orígens històrics, la seva presència pot explicar-se per la necessitat d'obrir el procés penal a una percepció emanada de la defensa dels interessos socials, no d'un poder públic, sinó de qualsevol ciutadà que propugni una visió alternativa a la qual, amb tota legitimitat, subscriu el Ministeri Fiscal" (STS 1045/2007, de 17 de desembre; STS, 54/2008, F. J Primer, III).

Paradoxalment, la defensa a ultrança de la tasca del Ministeri Fiscal, a fi de contrastar amb una presumpta finalitat espúria de l'actor popular, posa en relleu una desconfiança implícita cap als diferents magistrats que s'han pronunciat sobre la intervenció de l'actor popular. El mòbil amb què actués aquest deixa de ser rellevant quan es garanteix jurisdiccionalment si la seva intervenció té base jurídica o no (STS 1045/2007).

3) Pel que fa a implicar la privatització de la justícia penal i el control judicial.

La privatització de la justícia penal no pot constituir, avui en dia, una crítica coherent, tenint en compte la progressiva incorporació del principi d'oportunitat i consens i més encara de la remissió a la mediació penal a l'article 15 LEVD.

D'altra banda, el control judicial sobre la intervenció de l'actor popular, tant en fase d'investigació en decidir sobre l'admissió de la querrela o la seva incorporació com per la seva sol·licitud de diligències o si és procedent o no dictar una interlocutòria de transformació del procediment abreujat i d'obertura del judici oral suposa la intervenció de diversos jutges i magistrats sobre la procedència de l'exercici de l'acció popular, control més que suficient. A més del que s'exercita mitjançant la fiança i l'eventual condemna en costes (Interlocutòria de l'Audiència Providencial, de 17 de febrer de 2017, cas Noós).

## **2.4. L'acusador particular**

L'acusador particular és la persona física o jurídica que ha estat ofesa pel delictes i es constitueix en part activa en el procés penal instant el càstig del responsable.



Ofès pel delictes és el titular del bé jurídic protegit per la norma penal, sigui espanyol o estranger, i tant si es tracta d'una persona física com jurídica.

Pel que fa a aquesta afirmació, es pot precisar:

- 1) De vegades, es pot diferenciar entre ofès i perjudicat, com en el supòsit típic de l'homicidi.
- 2) L'Estat i altres administracions públiques es poden convertir en acusadors particulars.

L'ofès es pot constituir en part de dues maneres, o bé formulant una querrel·la, d'acord amb l'article 270.1 LECrim, o bé mostrant-se part en la causa en el procediment abreujat, sense necessitat de formular aquest escrit (art. 761 LECrim).

La víctima, tradicionalment oblidada pel sistema penal i processal penal, és el primer subjecte al qual se li ha de fer l'oferiment d'accions, instruint-lo en aquest dret perquè pugui intervenir en el procés com a part (art. 109 LECrim). Si l'acusador particular no ha demanat la iniciació del procés per mitjà d'una querrel·la, l'article 110 LECrim li marca un límit preclusiu per a mostrar-se part mitjançant l'escrit de personació, abans del tràmit de qualificació (art. 649, 642 i 643 LECrim). En el procés abreujat, encara que no es fixi un termini preclusiu, s'ha de fer en el tràmit de presentació de l'escrit d'acusació (art. 782.2.a i 783.2 LECrim).

La reforma de la LECrim de 2002 va incorporar textualment i detalladament les exigències dels deures d'informació a les víctimes que preveu la legislació vigent (Llei 35/1995, d'11 de desembre, d'ajuts i assistència a les víctimes de delictes violents i contra la llibertat sexual), i dels drets que preveuen els articles ja esmentats: 109 i 110 LECrim.

#### **Art. 771.1 LECrim**

En efecte l'article 771.1 LECrim assenyala, com a deure de la policia, durant el temps imprescindible i en tot cas durant la detenció, si n'hi ha, instruir l'ofès dels drets següents:

- A mostrar-se part en la causa sense necessitat de formular una querrel·la.
- A nomenar un advocat o instar el nomenament d'un d'ofici en cas de ser titulars del dret a l'assistència jurídica gratuïta.
- A, una vegada personat en la causa, prendre coneixement de les actuacions, sense perjudici del que disposen els articles 301 i 302 LECrim i instar el que convingui al seu dret.

S'assigna la mateixa tasca al Lletrat de l'Administració de justícia en la primera compareixença judicial de l'ofès i al perjudicat (art. 776.1 LECrim).

#### **Atenció als drets**

Aquesta mateixa atenció als drets dels directament ofesos o perjudicats pel delictes s'observa a l'hora de notificar l'hora i la celebració del procés (art. 785.3 LECrim), el resultat del mateix procés (art. 789.4 LECrim) o la interposició i resolució del recurs, encara que no se n'hagi estat part (791.2 i 792.4 LECrim; art. 976 LECrim, per al procediment per delictes lleus).

## 2.5. L'acusador privat

És la part necessària per a la persecució dels delictes perseguibles únicament a instància de part. En la configuració de la persecució penal d'aquests delictes –avui reduïts als de calúmia i injúria contra particulars (art. 215 CP)– se n'exclou la intervenció del MF i es necessita la presentació de querella de l'ofès pel delicte, qui ha de sostenir l'acció penal al llarg del procés, com a única part acusadora i en aplicació del principi acusatori.

D'altra banda, s'estableix un requisit de procedibilitat consistent en l'exigència d'intentar la conciliació amb el querellat abans de presentar la querella (art. 278 i 804 LECrim).

De manera similar, si es tracta d'injúries i calúmnies que s'hagin dit en el judici, s'ha de presentar, així mateix, una llicència del jutge o tribunal que hagi conegut d'aquest (art. 279 LECrim i 215.2 CP).

Si s'ha dit que per a la persecució és imprescindible l'exercici de l'acció penal per part de l'ofès, quant a l'efectiva disponibilitat al llarg del procés, i al seu acabament, si es tracta de delictes de configuració absolutament privada, el poder de disposició és total: si l'ofès no interposa una querella no hi ha procés, i aquest s'extingeix tant si es renuncia a l'exercici de l'acció de manera expressa (art. 106 II i 107 LECrim) com si es fa tàcitament (art. 112.II LECrim).

Paral·lelament, la conclusió anticipada del procés pot provenir:

- 1) Del perdó de l'ofès, que llevat que es tracti de menors o impossibilitats, no necessita cap aprovació (art. 130.4 i 215 CP).
- 2) De la renúncia de l'acció per part de l'ofès, ja sigui expressa (art. 106 II i 107 LECrim) o tàcita (art. 275 i 276 LECrim).

## 2.6. L'actor civil

D'acord amb l'article 100 LECrim, de tot delicte neix una acció penal per al càstig del culpable i pot néixer també acció civil per a la restitució de la cosa, la reparació del dany i la indemnització de perjudicis causats pel fet punible. Es preveu així l'anomenada acció civil derivada de delicte, la configuració de la qual s'efectua en una regulació legal dispersa.

L'ordenament espanyol permet l'exercici acumulat de les accions destinades a exigir totes dues responsabilitats en un únic procés, el penal, atribuint la competència per a conèixer-lo a qui la té per a aquest tipus de procés. Rep el nom d'*actor civil* qui exerceix l'acció civil en el procés penal.

### Lectures complementàries

Articles 100 a 117, 320, 615 a 621, 635, 650, 655, 742, 761.2, 771.1a, 776.1, 781.1 i 782. 1 LECrim; articles 109 a 122, 125 i 126 CP, i art. 1089, 1813, 1902 i 1956 CC.

L'exercici de l'acció civil esmentada el poden fer diversos subjectes dels tractats fins ara: el MF, quan està obligat a exercir l'acció civil juntament amb l'acció penal, tant si hi ha un acusador particular com no, llevat que l'ofès renunciï expressament al seu dret de restitució, reparació o indemnització o es reservi el seu exercici en la via civil (art. 108, 112 i 771.1a LECrim); l'acusador particular (art. 109, 110 i 761.1 LECrim); l'acusador privat, i, només en els casos en què no coincideixi l'exercici de l'acció penal amb el de la civil, si només s'han sofert perjudicis civils, l'actor civil, pròpiament dit.

## 2.7. La víctima

De la víctima n'hem parlat en fer referència a l'acusador particular, des del moment en què aquesta no solament pot interposar la querrela corresponent, sinó que se li ha d'efectuar, com hem vist, l'«oferiment d'accions» en diverses fases del procés. La publicació de la Llei 4/2015 de 27 d'abril, de l'**Estatut de la víctima**, obliga a una menció específica i separada, no perquè nega el que s'ha exposat fins ara, sinó perquè, d'una banda, ho matisa, i de l'altra, obre el ventall de perspectives des de les quals s'ha d'examinar la figura de la víctima.

### 1) Objectiu i antecedents de l'Estatut de la víctima

L'objectiu de l'Estatut de la víctima (d'ara endavant, EV) és atorgar-li un tractament unitari, que inclogui no solament els aspectes processals sinó altres de diversos que consten en successives decisions marc, en informes i, finalment, en la Directiva 2012/29/UE del Parlament Europeu i del Consell, de 25 d'octubre de 2012.

### 2) Concepte i catàleg general dels drets de totes les víctimes

El concepte de víctima és molt ampli i s'estén a tota persona que pateixi un perjudici físic, moral o econòmic com a conseqüència d'un delictes (víctima directa) i com a víctima indirecta, en els casos de mort o desaparició, als familiars que consten en els dos números de l'apartat b (art. 2 EV) (cònjuge, fills...).

Els drets de la víctima s'obren en un catàleg que comprèn conceptes diferents: a) dret a la protecció; b) dret a la participació activa en el procés; c) dret a rebre un tracte respectuós, professional, individualitzat i no discriminatori des del primer contacte amb les autoritats i funcionaris, durant l'actuació dels serveis d'assistència i suport a les víctimes; d) de justícia restaurativa al llarg del procés penal i per un temps adequat després de la seva conclusió, independentment que es conegui o no la identitat de l'infractor i del resultat del procés (art. 3 EV).

### 3) Drets bàsics de la víctima

A partir d'aquest marc general, es consagren **7 drets bàsics** de la víctima. Els compresos en els articles 4 a 10, que, molt resumidament, es refereixen a: 1r) dret a entendre i a ser entesa (art. 4 EV); 2n.) dret a ser informada des del primer

contacte amb les autoritats competents, adaptada a les seves circumstàncies i condicions personals i a la naturalesa del delictes i els danys i perjudicis soferts sobre un elenc de qüestions, com a) les mesures d'assistència i suport, b) el dret a denunciar, c) el procediment per a assessorament i defensa jurídica, d) la possibilitat de sol·licitar mesures de protecció, e) les indemnitzacions a què pugui tenir dret i com reclamar-les, f) serveis d'interpretació i traducció disponibles, g) ajudes i serveis auxiliars disponibles per a la comunicació, h) procediment mitjançant el qual la víctima pot exercir els seus drets si resideix fora d'Espanya, i) recursos que pot interposar, j) dades de contacte de l'autoritat encarregada de la tramitació del procediment, k) serveis de justícia restaurativa disponibles, l) supòsits en què pot obtenir el reemborsament de les despeses judicials i m) sol·licitud perquè se li notifiquin les resolucions sobre la causa penal (art. 5 EV).

Els drets de la víctima com a denunciante són a rebre una còpia de la denúncia i assistència lingüística gratuïta i una còpia traduïda de la denúncia (art. 6). Això no significa que tingui dret a constituir-se com a part, tal com succeeix en l'ordenament espanyol.

#### 4) Participació de la víctima en el procés

La participació de la víctima en el procés, com a part, és una excepció en el conjunt dels països de la UE. Se li reconeix dret a ser indemnitzada, a rebre notificacions, a aportar proves, etcètera, però no a ser part, excepte com a coadjuvant del MF.

En aquest context, els articles 11 a 18 de l'EV regulen diferents aspectes que s'han de coherar amb el que s'ha exposat en referir-nos a l'acusador particular i fins i tot a l'actor civil, si escau. A aquesta necessitat es refereix la modificació de l'art.109 i el nou 109 bis LECrim. En el primer s'incorpora la necessitat d'informació que preveu l'art. 7 EV, mentre que en el nou art. 109bis LECrim s'assenyala la possibilitat d'exercir l'acció penal, si no van renunciar a aquest dret en ser informats, i sempre que es faci abans del tràmit de qualificació del delictes, encara que no es retrotreuen ni es reiteren les actuacions ja practicades abans de la seva personació (art. 109 bis,1 LECrim). En cas de mort de la víctima, el dret es reconeix als subjectes que recullen els apartats II i III del mateix art. 109 bis,1.

Finalment, es reconeix legitimació a les associacions de víctimes i a les persones jurídiques a les quals la llei els atorga aquesta possibilitat, sempre que la víctima hi estigui d'acord (art. 109 bis 3 LECrim).

Juntament amb aquesta participació, la víctima té **dret que se li comuniqui el sobreseïment** en els termes de l'art. 12 EV. La víctima pot recórrer la resolució de sobreseïment de conformitat amb el que disposa la LECrim, sense necessitat d'haver-se personat anteriorment (art. 12,2 EV).

La participació s'estén a la **fase d'execució**, segons el tipus de delictes i en els casos en què hagin sol·licitat prèviament que se'ls informés sobre les resolucions que han de recaure en el procés (art. 5.1 m, 7 EV) (art. 13,1 EV).

### 5) Justícia restaurativa i mediació

L'Estatut preveu la possibilitat de recórrer als serveis de justícia restaurativa en l'art. 15, en els termes «que reglamentàriament es determinin», cosa que encara no s'ha regulat.

L'objectiu és la reparació material i moral dels perjudicis derivats del delictes.

Perquè calgui acudir-hi es fixen els requisits següents:

- a) que l'infractor hagi reconegut els fets essencials dels quals deriva la seva responsabilitat;
- b) que la víctima hagi prestat el seu consentiment, després d'haver rebut informació exhaustiva i imparcial sobre el seu contingut, els seus possibles resultats i els procediments existents per a fer efectiu el seu compliment;
- c) que l'infractor hagi prestat el seu consentiment;
- d) que la mediació no comporti un risc per a la seguretat de la víctima, ni hi hagi el perill que el seu desenvolupament pugui causar nous perjudicis materials o morals per a la víctima, i
- e) que la mediació no estigui prohibida per al delictes comès (art. 15.1 EV).

La menció escassa al **procediment de mediació** es concreta a assenyalar que els debats han de ser confidencials i no es poden difondre sense el consentiment de totes dues parts.

Els mediadors i altres professionals que participin en el procediment de mediació estan subjectes a secret professional en relació amb els fets i les manifestacions que hagin conegut en l'exercici de la seva funció (art. 15.2 EV).

La víctima i l'infractor poden revocar el seu consentiment per a participar en el procediment de mediació en qualsevol moment (art. 15.3 EV).

### 6) Dret a la protecció de la víctimes i disposicions comunes

En el sentit ja assenyalat d'un tractament únic, el títol III de l'Estatut de la víctima tracta la protecció de la víctima des de diferents perspectives, com ara evitar el contacte amb l'infractor, que se li rebi declaració sense dilació i el menor nombre de vegades possible, protegint la seva intimitat i avaluant individualment les víctimes necessitades de protecció especial per part de persones

expressament previstes legalment. A més, s'estableixen mesures específiques quan es tracti de menors o de persones amb discapacitat necessitades d'una protecció especial.

Per acabar, les disposicions comunes estableixen una sèrie d'obligacions dirigides als organismes públics, com la creació d'«oficines d'assistència a les víctimes». Es preveu, així mateix, una avaluació periòdica del sistema d'atenció a les víctimes del delictes a Espanya.

### 3. Les parts en el procés penal (II): parts acusades

Aquest apartat incideix en les parts acusades.

#### 3.1. L'investigat

Tot seguit, ens centrarem en la figura de l'investigat.

##### 3.1.1. Generalitats

L'investigat és la part passiva necessària davant la qual s'exerceix l'acció penal i es dirigeix, en definitiva, el procés penal.

La seva condició de part necessària implica que si la persona de l'investigat no està determinada no es pot iniciar la fase de judici oral, ni naturalment no es pot dictar sentència condemnatòria. I per això el tràmit instructor, juntament amb la finalitat d'esbrinar i fer constar la perpetració dels delictes i les seves circumstàncies, té com a objectiu essencial determinar la identitat i (presumpta) culpabilitat dels delinqüents (art. 299 i 775 LECrim). Per això, si la fase preliminar acaba sense que s'hagi fixat el possible autor del delicte, el procés penal no pot continuar i s'ha d'arxivar per sobreseïment provisional (art. 641.2n. i 779.1.1a LECrim).

Un aspecte de singular rellevància, avui en dia, el constitueix determinar quan s'adquireix la condició d'investigat en el procés més comú, l'abreujat.

Aquesta dificultat no es presenta en el procés ordinari per delictes greus, en què la interlocutòria de processament compleix la funció d'identificar subjectivament l'acció penal, és a dir, establir contra qui es dirigirà aquesta. Per a aquest procediment, l'article 384 LECrim assenyala que "des que resulti del sumari algun indici racional de criminalitat contra una persona determinada, s'ha de dictar una interlocutòria que la declari processada i que mani que s'entenguin amb ella les diligències en la forma i de la manera que disposen aquest títol i els altres de la llei".

Actualment, per al procediment abreujat, l'article 775 LECrim prescriu que "en la primera compareixença, el jutge ha d'informar l'investigat en la forma més comprensible dels fets que se li imputen". Juntament amb això, l'article 779.1.4a LECrim recorda que la interlocutòria mitjançant la qual el jutge dona per concloua la investigació i mana continuar endavant el procediment abreujat i passar a la fase de preparació del judici oral (i que conté la determinació del fet i la identificació de la persona a la qual s'imputa) no es pot adoptar

sense que hagi pres declaració a aquella en els termes que estableix l'article 775 LECrim, és a dir, sense que l'hagi informat prèviament de l'adquisició de la condició d'investigat.

Aquesta exigència també inclou haver-li informat dels seus drets, informació que ha d'efectuar el Lletrat de l'Administració de justícia, si bé ho ha d'haver fet si escau (si va advertir la seva condició) la policia judicial en la fase prèvia de diligències policials (evidentment, si ha existit) (art. 771.2a LECrim). Aquest nou règim legal deixa clar que l'adquisició de la condició d'investigat es produeix en la primera compareixença davant el jutge d'instrucció.

La imputació exigeix a més que si una persona ha comparegut citada com a testimoni, tenint en compte el diferent règim a què se sotmeten les declaracions del testimoni (obligat a dir la veritat) i de l'investigat (en què es presenta el dret a no declarar contra si mateix i a no declarar-se culpable), si durant l'interrogatori el jutge percep que se li ha d'atorgar el tractament d'investigat, cal suspendre la declaració perquè comparegui assistit d'un lletrat i declarar en la seva nova condició.

### **Sobre el dret de defensa**

S'ha de recordar que a partir de la repetida adquisició de la condició d'investigat es manifesta en tota la seva extensió el dret de defensa (dret a l'assistència lletrada, art. 118 i 775 LECrim; a conèixer i participar en les diligències, art. 775 LECrim; a ser citat encara que no s'hagi comparegut, art. 776 LECrim, o a instar l'arxivament de les actuacions o, si escau, a sol·licitar que es completi la instrucció, art. 780.1 LECrim i STC de 15 de novembre de 1990, de 31 de gener de 1991, 100/1996, 62/1998 i 134/1998).

La doctrina constitucional, pel que fa a aquest important tema, ha seguit una trajectòria els aspectes més rellevants de la qual es poden trobar en les resolucions següents: STC 44/1985 (dret de defensa); 37/1989 (assistència lletrada, citació per a declarar com a testimoni, no com a investigat); 135/1989 (interlocutòria de processament contra un subjecte que no hagi estat detingut ni pres anteriorment); 186/1990; 54/1991 (actuacions que indiquen l'adquisició de la condició d'investigat); 152/1993 (ningú no pot ser acusat sense que hagi estat escoltat prèviament) i 32/1994 (la imputació delimita subjectivament, però també objectivament el marc de l'activitat investigadora).

En el procediment de delictes lleus, els articles 962.2 i 964 LECrim prescriuen que al denunciat se l'ha d'informar succintament dels fets en què consisteixi la denúncia i del dret a comparèixer assistit d'un lletrat. Així mateix, l'article 967 LECrim assenyala que a la citació s'ha d'adjuntar una còpia de la denúncia o de la querella presentada.

I en el procediment davant el tribunal del jurat, l'article 24 LOTJ fa dependre la seva pròpia incoació que dels termes de la denúncia o la relació circumstanciada del fet o de qualsevol actuació processal resulti contra una persona o unes persones determinades la imputació d'un delictes.

La condició d'investigat es perd quan el procés se sobreseu parcialment respecte d'un investigat concret o quan finalitza el procés, o bé absolent-lo per la mateixa sentència o bé condemnant-lo, en acabar les actuacions processals d'execució.

### **3.1.2. El dret de defensa: contingut**

El dret de defensa i a l'assistència lletrada consagrat en els articles 118 i 775, tots dos de la LECrim, s'ha vist ampliat –i aclarit– per efectes de la transposició de la Directiva 2013/48/UE del Parlament Europeu i del Consell, de 22 d'octubre de 2013, sobre el dret a l'assistència d'un lletrat en els procediments penals i en els



procediments relatius a l'ordre de detenció europea i sobre el dret que s'informi un tercer en el moment de la privació de llibertat i a comunicar-se amb tercers i amb autoritats consulars durant la privació de llibertat, fonamentats al seu torn en els articles 3, 5, 6 i 8 del CEDDHH.

Més recentment, es va dictar l'LO 5/2015, de 27 d'abril, que també modificava l'article 118 LECrim. A tenor de la nova redacció: tota persona a la qual s'atribueixi un fet punible pot exercir el dret de defensa i intervenir en les actuacions.

El dret de defensa s'exerceix sense més limitacions que les previstes legalment: des de l'atribució del fet punible investigat fins a l'extinció de la penal.

Per al seu exercici cal, en primer lloc, la informació dels drets següents:

- a) Ser informat dels fets que se li atribueixin, i de qualsevol canvi rellevant en l'objecte de la investigació i dels fets imputats. Informació suficient per exercir satisfactòriament el dret de defensa.
- b) Examinar les actuacions amb l'antelació deguda per tal de salvaguardar el dret de defensa i, en tot cas, abans que se li prengui declaració.
- c) Actuar en el procés penal per a exercir el seu dret de defensa d'acord amb el que disposa la llei.
- d) Designar lliurement un advocat, sense perjudici que sigui algú de la seva confiança.
- e) Sol·licitar assistència gratuïta, procediment per fer-ho i condicions per obtenir-la.
- f) Dret a la traducció i interpretació gratuïtes, de conformitat amb el que disposen els art. 123 i 127.
- g) A guardar silenci i a no prestar declaració si no vol fer-ho, i a no contestar alguna o algunes de les preguntes que se li formulin.
- h) A no declarar contra si mateix i a no confessar-se culpable.

Aquesta informació s'ha de facilitar en llenguatge comprensible i accessible, i s'ha d'adaptar a l'edat i maduresa del destinatari, discapacitat i qualsevol altra circumstància personal de la qual pugui derivar una modificació de la capacitat per a entendre l'abast de la informació facilitada.

A més d'aquesta informació, el dret de defensa comprèn:

a) L'assistència lletrada d'un advocat de lliure designació o, si no, d'un advocat d'ofici, amb el qual es pot comunicar i entrevistar reservadament fins i tot abans de rebre declaració per part de la policia, el fiscal o l'autoritat judicial, sense perjudici que es tracti d'un advocat de la seva confiança i que ha d'estar present en totes les seves declaracions, i en les diligències de reconeixement, els acaraments i la reconstrucció de fets (art. 118,2,II LECrim).

b) El dret a l'assistència jurídica gratuïta als sospitosos i acusats en els processos penals i a les persones buscades en virtut d'un procediment d'ordre europea de detenció, (Directiva 2016/1999/UE, de 26 d'octubre de 2016, relativa a l'assistència jurídica gratuïta als sospitosos i acusats en els processos penals i a les persones buscades en virtut d'un procediment d'ordre europea de detenció). Aquesta norma comunitària amplia l'apartat d de l'article 118 LECrim, ja que el dret a l'assistència jurídica gratuïta no només es pot sol·licitar, sinó que els Estats hauran d'oferir l'assistència de lletrat, finançant (Considerant 1) si superen l'avaluació que preveu l'article 4 i l'article 5 per al procediment d'ordre europea de detenció.

c) Per a actuar en el procés, les persones investigades han de ser representades per un procurador i defensades per un advocat, i se'ls designa un d'ofici quan no n'hagin nomenat un elles mateixes i ho sol·licitin o, en tot cas, quan no tinguin aptitud legal per a fer-ho. A falta de designació, se'ls requereix que en designin un o se'ls nomenarà un d'ofici si, un cop requerits, no en nomenen cap, quan la causa arribi a un estat en què calgui el seu consell o calgui intentar algun recurs que faci imprescindible la seva actuació (art. 118,3 LECrim).

d) Les comunicacions entre investigat o encausat i el seu advocat tenen caràcter confidencial, excepte indicis objectius de la participació de l'advocat en el fet delictiu investigat o de la seva implicació juntament amb l'investigat o encausat en la comissió d'una altra infracció penal, sense perjudici del que disposa la Llei general penitenciària. Si les converses o comunicacions han estat captades o intervingudes, el jutge ha d'ordenar l'eliminació de l'enregistrament o el lliurament al destinatari de la correspondència detinguda, i deixar constància d'aquesta circumstància en les actuacions (art. 118,4 LECrim).

### 3.1.3. Capacitat i legitimació

La capacitat per a ser part i intervenir com a investigat només la tenen les persones físiques amb aptitud per a participar de manera conscient en el procés, comprendre l'acusació que contra ells es formula i exercir el dret de defensa.

El concepte de capacitat processal està desvinculat de la imputabilitat penal, de manera que pot passar que un inimputable (pel fet de tenir menys de divuit anys, per exemple) actuï vàlidament en el procés, encara que només sigui per a poder al·legar aquesta circumstància i sol·licitar la inhibició en favor dels jutjats de menors (art. 779.1.3r. LECrim). Aquesta falta de capacitat processal esdevé en els casos d'alienació (art. 20.1 CP), intoxicació plena (art. 20.2 CP) i alteració greu de la percepció (art. 20.3 CP).

#### Supòsits respecte de la falta de capacitat

En concret, i respecte de la falta de capacitat de l'alienat mental, la LECrim diferencia dos supòsits:

- 1) Si la situació d'alienació ja existia quan es va cometre el delictes i continua en obrir-se el procés penal, el jutge l'ha de sotmetre a l'observació dels metges forenses en l'establiment on estigui pres o en un altre de públic si és més adequat o està en llibertat (art. 381 i 382 LECrim); en principi, l'alienació mental faria adequat que es dictés una interlocutòria de sobreseïment lliure (art. 673.3 LECrim) que acordi les mesures corresponents, però a la pràctica s'entén que l'article 101 CP exigeix que l'internament s'acordi en una sentència, de manera que el procés no se sobresegui i se celebri el judici oral.
- 2) Si l'alienació ha sobrevingut després de la comissió del delictes, l'art. 383 LECrim disposa que s'arxivi la causa, una vegada conclòs el sumari, fins que es recobri la salut, i mentrestant les mesures corresponents, d'acord amb l'article 101 CP.

### 3.1.4. Postulació processal

Si bé en principi hi és aplicable la regla general, d'acord amb la qual es necessita un procurador que representi l'investigat i un advocat que el defensi, hi ha excepcions, unes per raó de la simplicitat del procés, com en el cas del judici de delictes lleus en què no cal la seva assistència, i d'altres en consideració al caràcter personalíssim de determinats actes, com la declaració del processat (art. 385 LECrim) o la compareixença davant la citació de l'article 486 LECrim.

#### La representació processal

L'assistència d'un procurador que representi la part no té cobertura constitucional, a diferència de la defensa tècnica, encara que apareix, no obstant això, en l'article 543 LOPJ, en diverses normes de la LECrim i en l'article 3 de l'Estatut general dels procuradors dels tribunals.

El caràcter preceptiu de l'assistència lletrada neix en diversos moments, segons el procés de què es tracti:

- En el procés ordinari, des del moment en què intervingui efectivament l'investigat, excepte en el supòsit d'assistència al detingut o pres, en què s'exigeix només la presència d'un advocat (art. 17.3 CE i 520 LECrim).
- En el procediment abreuïat i en el procediment per a l'enjudiciament ràpid, l'article reformat 768 LECrim estableix amb caràcter general que l'advocat designat per a la defensa també té habilitació legal per a representar el seu defensat. Per tant, no cal nomenar un procurador fins al tràmit d'obertura de judici oral, i fins llavors compleix l'advocat amb el deure d'assenyalament de domicili als efectes de notificacions i trasllat de documents.

### **La defensa tècnica. El dret a l'assistència lletrada**

Prevista en l'article 24.2 CE, constitueix un dret fonamental, reforçat per l'assistència d'un lletrat al detingut a les diligències policials i judicials (art. 17.3 CE). Segons el que constata el Tribunal Constitucional, el seu contingut està ineludiblement unit al dret de defensa (STC de 22 d'abril de 1987 i de 6 de març de 1995, entre d'altres).

La necessitat de l'assistència lletrada sorgeix des del moment en què hi ha imputació contra un determinat subjecte (art. 118.2 i 3 i 775 LECrim), és a dir:

Si hi ha hagut detenció o presó, les exigències de l'art. 520.1.c) LECrim, en el sentit que tota persona detinguda o presa sigui informada del seu dret a nomenar un advocat que li sigui nomenat un d'ofici, comporten que aquest sigui necessari fins i tot abans d'iniciar-se l'autèntic procés.

El dret a designar un advocat sorgeix des del moment de la detenció o la presó provisional (art. 520.1.c LECrim).

Aquesta designació implica l'assistència sense demora, de manera que si, a causa de la llunyania geogràfica no és possible immediatament, s'ha de facilitar al detingut comunicació telefònica o per videoconferència amb aquell, llevat que sigui impossible (art. 520.1.c if LECrim).

L'assistència de l'advocat consisteix en:

- a) Sol·licitar, si escau, que s'informi el detingut o pres dels drets compresos en l'art. 520,2 LECrim i que, si cal, es procedeixi al seu reconeixement mèdic.
- b) Intervenir en les diligències de declaració del detingut, en les de reconeixement de què sigui objecte i en les de reconstrucció dels fets en què participi el detingut. Quan acabi, pot instar que constin en l'acte els aspectes que consideri convenients.

c) Informar el detingut de les conseqüències de la prestació o denegació del seu consentiment a la pràctica de les diligències que se sol·licitin.

d) Entrevistar-se reservadament amb el detingut, fins i tot abans que rebi declaració per part de la policia, el fiscal o l'autoritat judicial (art. 520,6 LECrim).

Les comunicacions entre l'investigat o encausat i el seu advocat tenen caràcter confidencial en els mateixos termes i amb les mateixes excepcions que preveu l'art. 118,4 LECrim (art. 520,7 LECrim).

L'assistència lletrada és renunciable en els casos de fets susceptibles de ser tipificats exclusivament com a delictes contra la seguretat del trànsit, sempre que se li hagi informat clarament i en llenguatge senzill i comprensible sobre el contingut del dret i les conseqüències als quals renuncia. El detingut pot revocar la seva denúncia en qualsevol moment (art. 520,8 LECrim).

I no és exigible en els processos per delictes lleus, a tenor del que disposa l'art. 967,1 LECrim.

Vegeu també la Directiva 2013/48/UE, de 22 d'octubre de 2013, sobre el dret d'assistència de lletrat en els processos penals.

**1) Drets i declaració de drets del detingut.** A l'article 520.1 i 2 LECrim, es consagren els drets següents:

- Dret que la detenció es realitzi de la manera menys perjudicial per a la seva persona, la seva reputació i el seu patrimoni. En aquest sentit, s'han d'adoptar les mesures necessàries per a assegurar que es respecten els seus drets constitucionals a l'honor, la intimitat i la imatge.
- Dret a ser informat per escrit, en un llenguatge senzill i accessible i en una llengua en la qual compregui immediatament els fets que se li atribueixin i les raons motivadores de la seva privació de llibertat, així com els drets que té i, especialment, els següents (declaració de drets):

a) Dret a guardar silenci, és a dir, a no declarar si no vol, a no contestar alguna o algunes de les preguntes que se li formulin o a manifestar que només declararà davant el jutge.

b) Dret a no declarar contra si mateix i a no confessar-se culpable.

c) Dret a designar un advocat, sense perjudici de nomenar-ne un de la seva confiança i a ser assistit per ell sense demora injustificada. En cas que, a causa de la llunyania geogràfica, no sigui possible immediatament l'assistència lletrada, es facilitarà al detingut una comunicació telefònica o per videoconferència amb aquella persona, llevat que la comunicació sigui impossible.

d) Dret a accedir als elements de les actuacions que siguin essencials per a impugnar la legalitat de la detenció.

e) Dret que es posi en coneixement d'un familiar o d'una altra persona que es desitgi el fet de la detenció i el lloc de la custòdia en què es trobi en cada moment. Si es tracta d'un estranger s'haurà de posar en coneixement de l'oficina consular.

f) Dret a comunicar-se telefònicament, sense demora injustificada, amb un tercer que ell esculli. Aquesta comunicació es farà en presència d'un funcionari de policia o, si s'escau, del funcionari que designin el jutge o el fiscal, sense perjudici del que disposa l'article 527 LECrim.

g) Dret a ser visitat per les autoritats consulars del seu país, a comunicar-se i a mantenir-hi correspondència.

h) Dret a ser assistit gratuïtament per un intèrpret, quan es tracti d'un estranger que no compregui o parli el castellà o la llengua oficial de l'actuació de què es tracti, o de persones sordes o amb discapacitat auditiva, així com altres amb dificultats del llenguatge.

i) Dret a ser reconegut pel metge forense o el seu substitut legal i, si no, pel de la institució en què es trobi o per qualsevol altre depenent de l'Estat o d'altres administracions públiques.

j) Dret a sol·licitar assistència jurídica gratuïta, procediment per a fer-ho i condicions per a obtenir-la.

Si no es disposa d'una **declaració de drets** en una llengua que compregui el detingut, se li comunicaran mitjançant un intèrpret. En aquest cas, haurà d'entregar, posteriorment i sense demora indeguda, la declaració escrita de drets en una llengua que compregui i que podrà conservar en el seu poder durant tot el temps de la detenció (art. 520.2.III LECrim).

**2) Informació del termini.** Així mateix, se li informará del termini màxim legal de la detenció fins a la posada a disposició de l'autoritat judicial i del procediment per mitjà del qual pot impugnar la legalitat de la seva detenció.

**3) Atenció a situacions particulars.** L'article 520.2 bis i següents preveuen una sèrie de circumstàncies específiques que requereixen que la cabal atenció als drets esmentats es completi amb alguna altra actuació o d'una manera específica. Vegem-ho a continuació:

a) La informació subministrada ha de ser-ho en un llenguatge comprensible i que resulti accessible al destinatari, d'acord amb la seva edat, grau de maduresa, discapacitat o qualsevol altra circumstància personal de la qual es pugui derivar una limitació de la capacitat de comprensió (art. 520.3 LECrim).

b) Si el detingut és estranger, es reitera la comunicació a les autoritats consulars i la necessitat de facilitar la seva intercomunicació.

c) Si es tracta d'un menor, serà posat a disposició de les seccions de menors de la Fiscalia i es comunicarà el fet i el lloc de custòdia als que exerceixin la pàtria potestat, tutela o guarda d'aquest. En cas de conflicte d'interessos amb qui exerceixi la pàtria potestat, tutela o guarda, es nomenarà un defensor judicial a qui es posarà en coneixement del fet i del lloc de detenció (art. 520.4 LECrim).

d) Si el detingut tingués la seva capacitat modificada judicialment, la informació es comunicaria als qui exerceixin la tutela o guarda de fet i se n'informaria al Ministeri Fiscal (art. 520.4.III LECrim).

**4) Assistència lletrada.** El detingut designarà lliurement advocat i, si no ho fa, serà assistit per un advocat d'ofici. Cap autoritat li recomanarà res més que informar-lo del seu dret.

L'autoritat que custodiï el detingut ha de comunicar immediatament al Col·legi d'Advocats el nom del designat pel detingut per a assistir-lo o li comunicarà la petició de nomenament d'advocat d'ofici. Si el detingut no hagués designat advocat o el triat refusés l'encàrrec o no estigués disponible, el Col·legi d'Advocats procedirà immediatament al nomenament d'un advocat del torn d'ofici.

L'advocat designat acudirà al centre de detenció tan aviat com pugui, sempre dins el termini màxim de tres hores des de la recepció de l'encàrrec. Si no hi compareix, el Col·legi d'Advocats designarà un nou advocat del torn d'ofici, que haurà de compareixer en el mateix termini, sense perjudici de l'exigència de responsabilitat disciplinària en què hagi incorregut el compareixent (art. 520.5.IV LECrim).

El contingut de l'assistència lletrada ha de ser explicat detalladament en relació amb els drets i garanties constitucionals. Recordeu, únicament, que el dret és renunciable en el cas que la detenció ho fos per fets susceptibles de ser tipificats exclusivament com a delictes contra la seguretat del trànsit, si se li ha informat sobre les conseqüències i podent revocar aquesta denúncia en tot moment (art. 520.8 LECrim).

**5) Entrevista amb el detingut i caràcter confidencial d'aquesta.** L'advocat s'entrevistarà reservadament amb el detingut, fins i tot abans que se li rebí declaració per part de la policia, el fiscal o l'autoritat judicial, llevat de la in-

comunicació (art. 520.6.d LECrim). Les comunicacions entre investigat o encausat i el seu advocat tindran caràcter confidencial en els mateixos termes i excepcions previstes en l'apartat 4 de l'article 118 LECrim (art. 520.7 LECrim).

L'excepció a la preceptiva intervenció de lletrat concorre quan es tracti de delictes contra la seguretat del trànsit, sempre que se li hagi informat clarament i suficientment en un llenguatge senzill i comprensible sobre el contingut del dret i de les conseqüències de la seva renúncia (art. 520.8). Tampoc és preceptiu, però se'ls informarà que poden comparèixer assistits de lletrat en els processos per delictes lleus, d'acord amb el que disposa l'article 967.1 LECrim.

Si no hi ha hagut detenció o presó prèvia al dret de defensa i l'assistència de lletrat depenen del procés en què ens trobem:

- En el **procediment ordinari** per delictes greus, des que es realitza un acte d'imputació, el lletrat de l'Administració de Justícia requereix l'investigat per a nomenar advocat o nomenar-ne un d'ofici (art. 118.2 i 3 i IV, 384.IV i 652.II LECrim).
- En el **procediment abreuja**t, els articles 767 i 775 LECrim condueixen a la mateixa conclusió. A més, la reforma operada per la Llei 38/2002 ha deixat ben clar que el dret a l'assistència lletrada és irrenunciable, cosa que no succeïa segons la regulació anterior del procediment abreuja

### **L'anomenada autodefensa**

El dret a defensar-se per si mateix està reconegut en textos internacionals ratificats per Espanya (art. 14.3 PIDCP i 6.3 CEDH).

La jurisprudència ha anat conjuminant una doctrina sobre això de la qual es pot destacar el següent:

- El dret a l'autodefensa forma part del més genèric "a la defensa" (art. 24.2 CE).
- L'article 6.3.c) CEDH garanteix tres drets a l'acusat: a defensar-se per si mateix, a defensar-se mitjançant l'assistència lletrada de la seva elecció i en determinades circumstàncies a rebre assistència lletrada (cas Pakelli, STEDH de 25 d'abril de 1983).
- El contingut del dret a l'autodefensa no s'estén a la facultat de prescindir de la preceptiva defensa tècnica, i correspon a les autoritats competents decidir si l'acusat es defensarà per si mateix o amb l'assistència d'un advocat triat per ell mateix o nomenat d'ofici (STC 604/1985, 181/1994 i 29/1995).



### 3.1.5. Presència i absència de l'investigat

L'exercici del *ius puniendi* exigeix l'exercici efectiu del dret de defensa, la qual cosa implica, en primer terme, el compliment estricte del principi de contradicció ("ningú no pot ser condemnat sense ser escoltat efectivament en el judici") i, en segon lloc, la irrenunciabilitat d'aquest. Totes dues circumstàncies condueixen a la ineludible necessitat de la presència de l'acusat en la fase del judici oral i a l'obligació de compareixença de l'investigat. Per això l'ordre judicial de compareixença es pot convertir en ordre de detenció davant la incompareixença injustificada (art. 487 LECrim).

En la fase instructora, tanmateix, la presència de l'investigat no és necessària, i fins i tot és freqüent que en el seu decurs s'encamini fonamentalment a determinar qui ha de ser escoltat com a acusat.

En la fase del judici oral, la presència de l'investigat és necessària perquè es pugui celebrar efectivament el judici. Aquesta és la raó a què obeeix l'anomenada *requisitòria*, que implica la crida, cerca i captura de l'acusat i la seva declaració com a rebel amb les conseqüències que preveu la llei (art. 784.4 LECrim).

#### **Art. 775.1 i.f. LECrim**

La necessitat que l'acusat sigui present en el judici oral, que actua amb caràcter general, admet excepcions, en les quals es permet dur a terme la fase oral en absència de l'acusat, sempre que se li hagi donat l'oportunitat completa d'haver comparegut. Aquesta circumstància atorga a les citacions i les citacions a termini i a la fixació de domicili una gran rellevància (vegeu en aquest sentit el que disposa l'art. 775.1 i.f. LECrim).

La possibilitat de celebrar el judici en absència de l'acusat es preveu, en el procediment abreujat, quan hi concorren les circumstàncies que s'assenyalen en l'article 786 LECrim, en el judici de delictes lleus (art. 971 LECrim), i en el procediment d'injúria i calúmia contra particulars (art. 814 LECrim).

L'articulació d'aquests drets i deures comprèn diversos factors, tal com es descriu a continuació.

#### **La necessitat de garantir suficientment aquesta compareixença**

A més a més de la integració en aquest punt de tota la teoria general sobre actes de comunicació amb les parts i les garanties que s'han de complir a aquest efecte, la LECrim recull un instrument específic per a procurar la compareixença de l'investigat: la *requisitòria*.

La *requisitòria* s'estableix expressament en els articles 835 i següents, 512 a 516 i 784.4 LECrim com el document en què consta l'ordre judicial de crida i cerca d'un investigat absent que es trobi en parador desconegut.

## **La declaració de rebel·lia com a conseqüència jurídica de la incompareixença**

Configurada la compareixença de l'acusat com un deure jurídic, i no com un dret o una càrrega processal, la seva presència ha d'estar assegurada (STC 27 de juliol de 1984 i 26 de novembre de 1986).

Una vegada hagi transcorregut el termini fixat en la requisitòria sense que l'absent s'hagi presentat, l'òrgan jurisdiccional ha de dictar una interlocutòria que el declari rebel (art. 834 i 839 LECrim).

La declaració de rebel·lia en el procediment ordinari sorgeix a partir de la interlocutòria de processament, mentre que en l'abreujat, a falta de la dita resolució, exigeix la interlocutòria d'obertura del judici oral, d'acord amb els articles 783 i 786 LECrim.

Els efectes de la declaració varien segons la fase processal en què es trobi el procés.

- Si està en fase instructora, el procés continua fins que finalitza aquesta fase, i posteriorment se suspèn i s'arxiven les actuacions i peces de convicció que es puguin conservar, llevat de les que pertanyin a tercers no responsables (art. 844 LECrim).
- Si la causa es troba pendent de la celebració del judici oral, aquest se suspèn i s'arxiven les actuacions, i així mateix es tornen els efectes de tercers (art. 844 LECrim).

## **Judici en absència en el procediment abreujat**

Ja s'ha dit abans que, en el marc del procediment abreujat, s'admet la celebració del judici en absència de l'acusat, sempre que es donin certes circumstàncies:

- 1) Que es tracti d'un delictes perseguit amb una pena privativa de llibertat de fins a dos anys o de sis, si és d'una altra naturalesa.
- 2) Que la celebració del judici en absència hagi estat sol·licitada pel fiscal o alguna part acusadora, després que es constati la incompareixença de l'acusat a l'acte del judici.
- 3) Que el jutge, escoltada la defensa, consideri que hi ha elements suficients per a l'enjudiciament (art. 786.1.II LECrim).

El condemnat en absència, d'acord amb el que s'ha assenyalat, pot comparèixer o ser trobat en qualsevol moment posterior. En aquesta hipòtesi, se li ha de notificar la sentència dictada en primera instància o en apel·lació, i transmetre-li la possibilitat de recórrer en anul·lació en els terminis i supòsits que estableix l'article 793.2 LECrim (art. 793.1 LECrim).

### **L'extradició activa**

L'extradició activa és l'acte en virtut del qual l'Estat espanyol sol·licita a un altre estat el lliurament d'una persona a la qual s'atribueix la comissió d'un fet delictiu. El procediment per a això està regulat en els articles 824 a 833 de la LECrim, amb les notes generals següents:

Es pot sol·licitar l'extradició de les persones sobre les quals s'hagi dictat una interlocutòria de presó o hagi recaigut una sentència ferma (art. 825 LECrim), sempre que, a més, es doni alguna de les següents circumstàncies en l'investigat:

- 1) Ser un espanyol que, havent delinquit a Espanya, s'hagi refugiat o hagi fugit a un país estranger (art. 23 LOPJ).
- 2) Ser un espanyol que, havent atemptat a l'estranger contra la seguretat de l'Estat, es refugii en un país diferent d'aquell en el qual va delinquir.
- 3) Ser un estranger que, havent de ser jutjat a Espanya, s'hagi refugiat en un país que no és el seu (art. 826 LECrim).

Es requereix, a més:

- 1) Que l'extradició es prevegi en els tractats vigents amb l'estat al territori del qual es trobi la persona reclamada.
- 2) A falta de tractat, si l'extradició és prevista d'acord amb el costum vigent en el territori de la nació a la qual es demani l'extradició.
- 3) A falta dels dos casos anteriors, quan l'extradició sigui procedent atenent la reciprocitat (art. 827 LECrim).

### **L'ordre europea de detenció i lliurament**

En virtut de l'ordre de detenció i lliurament s'incorpora al nostre ordenament el principi de reconeixement mutu entre els mecanismes de cooperació judicial, que substitueix els procediments d'extradició per un nou procediment de lliurament de les persones sospitoses d'haver comès algun delictes dels enume-

rats taxativament en la mateixa llei o que eludeixin l'acció de la justícia després d'haver estat condemnades per sentència ferma (Llei 23/2014, de 20 de novembre, de reconeixement mutu de resolucions penals a la UE).

### **Àmbit d'aplicació**

Delimitat, en primer terme, pels Estats membres de la UE, s'aplicarà als Estats membres que hagin notificat a la Secretaria General del Consell i a la Comissió de la Unió Europea el text i l'entrada en vigor de les disposicions d'adaptació de les seves legislacions nacionals.

Respecte dels Estats membres de la UE que no hagin complert aquesta exigència –com respecte de qualsevol estat no membre de la UE–, s'apliquen els mecanismes d'extradició vigents en aquesta matèria d'assegurar la presència de l'investigat, els d'extradició passiva que s'esmenten en l'apartat anterior.

### **Delimitació objectiva**

L'autoritat judicial espanyola pot dictar una ordre europea de detenció i lliurament en els supòsits següents:

- a) Per tal de procedir a l'exercici d'accions penals, per aquells fets per als quals la llei penal espanyola assenyali una pena o una mesura de seguretat privativa de llibertat la durada màxima sigui, almenys, de dotze mesos, o d'una mesura d'internament en règim tancat d'un menor pel mateix termini.
- b) Per tal de procedir al compliment d'una condemna a una pena o una mesura de seguretat no inferior a quatre mesos de privació de llibertat o d'una mesura d'internament en règim tancat d'un menor pel mateix termini.

La nova regulació també delimita les causes de denegació de l'ordre de detenció europea, eliminant motius de denegació habituals com la no entrega de nacionals o la consideració dels delictes com a polítics.

### **Procediment**

El contingut de l'ordre s'explica en l'article 3 de la Llei sobre l'OEDE, a més a més de la inclusió de formularis al final del text legal.

### **3.2. El responsable civil**

El responsable civil és la persona contra la qual es dirigeix l'acció civil acumulada a la penal. És a dir, aquella que si escau haurà de restituir la cosa, reparar el dany o indemnitzar els perjudicis ocasionats (art. 109 a 122 i 125 CP; 100 a 117, 320, 615 a 621, 635, 650, 655, 742, 764, 765, 781.1, 784.1 i 788.1.II LECrim; 1089, 1092, 1813 i 1956 CC). Aquesta responsabilitat civil pot ser directa o subsidiària.

### 3.2.1. El responsable civil directe

És l'autor del fet punible, la responsabilitat del qual neix directament dels articles 100 LECrim i 116.1 CP. La condició de responsable civil directe la tenen els autors i els còmplices, que són responsables solidàriament entre si i subsidiàriament per les quotes corresponents als altres responsables.

Juntament amb aquests hi ha altres persones, no responsables criminalment, però sí responsables civils i de manera directa:

1) Els asseguradors de les responsabilitats pecuniàries, fins al límit de la indemnització legalment establerta o convencionalment pactada (art. 117 CP).

2) Qui per títol lucratiu hagi participat en els efectes d'un delictes, que està obligat a la restitució de la cosa o al rescabament del dany fins a la quantia de la seva participació (art. 122 CP i 615 LECrim).

3) En els casos en què s'aprecii alguna de les circumstàncies previstes en els diferents apartats de l'article 20 del CP o l'article 14 CP, és possible que l'autor de la conducta no sigui penalment responsable. Això, tanmateix, no impedeix que s'aprecii la seva responsabilitat civil directa, i la d'altres persones, d'acord amb les regles que estableix l'article 118 CP:

a) Anomalia o alteració psíquica o alteració en la percepció de la realitat (art. 20.1a. i 3a. CP): són responsables directes els autors de l'acte i els que els tinguin sota la seva potestat o guarda legal, sempre que hi hagi culpa o negligència de la seva part (art. 118.1.1a. CP).

b) Embriaguesa o intoxicació (art. 20.2a. CP): l'ebri o intoxicat és responsable civil dels danys que ocasioni.

c) Estat de necessitat (art. 20.5 CP): són responsables les persones a favor de les quals s'hagi previngut el mal en proporció amb el perjudici que se'ls hauria evitat (art. 118.1.3a. CP).

d) Por insuperable (art. 20.6 CP): han de respondre els que hagin causat la por i, si no, els que van executar el fet (art. 118.1.4a. CP).

e) Error (art. 14 CP): han de respondre civilment els autors del fet.

### 3.2.2. El responsable civil subsidiari

El responsable civil subsidiari és la persona, diferent del responsable directe, que davant la insolvència d'aquest respon de les conseqüències civils del fet delictiu (art. 120 i 121 CP).

### 3.3. La intervenció del responsable civil en el procés

Si l'aparent responsabilitat sorgeix de les actuacions en la fase instructora i s'atribueix a l'investigat-acusat, el jutge pot ordenar que es presti fiança suficient per a assegurar les responsabilitats pecuniàries que es puguin derivar del procés, i ordenar en la mateixa interlocutòria l'embargament de béns suficients per a cobrir aquestes responsabilitats si l'investigat no presta fiança (art. 589 a 614 LECrim). L'adopció d'aquestes mesures queda subjecta, d'altra banda, a la concurrència dels pressupòsits de les corresponents mesures cautelars (vegeu l'apartat 4 del mòdul següent).

Si, per contra, de les actuacions en la instrucció la responsabilitat s'atribueix a un tercer, diferent de l'investigat, la LECrim estableix un procediment incidental per a determinar la seva legitimació com a demandat en el procés civil acumulat (art. 615 a 621 LECrim); és l'única manera d'evitar una eventual condemna *inaudita parte* (STS 1 d'abril de 1987).

En la fase de judici oral, tant si es tracta de l'investigat com d'un tercer, la seva intervenció s'articula igual que la de l'actor civil: a) presentant el corresponent escrit de conclusions, numerades i correlatives a les de qualificació que es refereixin a ells, indicant si estan o no d'acord amb cada una, o altrament, consignant els punts de divergència (art. 652 en relació amb els articles 651.II i 650.II LECrim), i b) després de practicada la prova, elevant a definitives les conclusions provisionals (art. 732 LECrim) i presentant el corresponent informe (art. 736 LECrim).

Pel que fa a la capacitat (postulació i representació), el procés penal atreu el civil acumulat, de manera que hi són aplicables les normes generals.

### 3.4. Pluralitat de parts

Partint del fet que són diversos els subjectes que poden exercir l'acció penal (ME, acusador popular, acusador particular) i que en cada posició hi pot haver, al seu torn, més d'una persona, la pluralitat de subjectes, almenys en la part activa del procés penal, pot ser freqüent.

En la posició del acusat o dels acusats, la pluralitat pot provenir d'haver-ne participat diversos en el fet delictiu o que es presenti algun dels punts de connexió de l'article 17 LECrim. Tanmateix, tampoc no es pot parlar aquí de litisconsorci, ja que la conducta atribuïda a cada un ha de ser objecte d'un pronunciament (absolutori o condemnatòri) de manera individualitzada i per tant eventualment divers.

Quant a l'acció civil derivada del delictes, s'ha de presentar una pluralitat de parts entre els acusadors, quan hi hagi un actor civil en sentit estricte; i en la posició acusada, quan hi hagi un responsable civil diferent de l'acusat.

Finalment, respecte de la seva intervenció en el procés, només l'article 113 LE-Crim assenyala que, en cas d'exercir conjuntament l'acció penal i civil diverses persones, ho han de fer en un sol procés i, si és possible, sota una mateixa direcció i representació, segons el parer del tribunal. La jurisprudència, tanmateix, ha flexibilitzat la interpretació d'aquest precepte, ja que podria comprometre el dret a triar lliurement l'assistència lletrada de cada un.

## **4. L'objecte del procés penal. Les qüestions prejudicials**

Perquè hi hagi procés es necessita l'exercici d'una acció a través de la qual es fa constar un fet –del qual es parteix com a hipotèticament esdevingut– i al qual la llei penal, en virtut d'una qualificació jurídica concreta, atribueix una pena de les compreses en l'article 33 CP.

A més, si bé de manera eventual i amb el contingut que després s'assenyalarà, pot ser objecte del procés penal l'acció civil per a la declaració i execució de les obligacions civils nascudes de l'acte punible.

### **4.1. Elements delimitadors de l'objecte del procés penal**

De manera general, es pot dir que identifiquen l'objecte del procés penal dos elements, un de subjectiu i un altre d'objectiu.

#### **4.1.1. Subjectivament**

Subjectivament l'acció penal se circumscriu a la persona de l'acusat.

Hi ha tantes accions com persones contra les quals es dirigeixi l'acusació, encara que el fet punible sigui únic; per això és obligatori acumular a un procés en curs els delictes connexos, entenent com a tals els comesos simultàniament per dues o més persones (art. 17.1r. i 2n. LECrim).

Només en el supòsit dels delictes privats (calúmnies i injúries contra particulars sense publicitat), l'ofès pel delicte, els seus familiars o hereus han de figurar com a úniques parts acusadores possibles.

#### **4.1.2. Objectivament**

L'acció penal s'ha d'identificar pel fet punible, que integra la seva fonamentació fàctica, sense perjudici del que posteriorment s'afegirà quant a la fonamentació jurídica o títol de condemna.

#### **El fet punible o fonament fàctic**

Encara que la LECrim no esmenta ni defineix l'objecte del procés penal, i s'hi refereix indistintament com a "delicte" (art. 269, 299, 313, 326, 781 LECrim), o simplement "fet" (art. 760, 771.2.a., 775, 779.1.2a. LECrim), és indiscutible la rellevància del fet en cada una de les fases del procés penal. Així:



1) En la fase instructora o preliminar (sumari o diligències prèvies) fixar tal fet i les seves circumstàncies constitueix –juntament amb el fet de determinar si es pot imputar raonablement a una persona– la seva finalitat essencial, a la qual s'encaminen totes les diligències del títol V, llibre I de la LECrim (art. 299 i seg. i 777 i especialment 779.4a. i 781).

2) En el període intermedi, s'estableix la necessitat d'obrir judici oral sempre que hi hagi fets i investigats, rebutjant que el primer no hagi existit o no sigui punible.

3) Finalment, aquest fet, tal com s'inclou en l'escrit de qualificació, ha de fixar els aspectes sobre els quals s'ha de pronunciar el jutge (art. 650.1a. a 5a. i 781.1 LECrim).

Sobre la rellevància de l'element fàctic no hi ha cap controvèrsia: el fet pel qual s'acusa és determinant. Ara bé, aquest fet punible es pot considerar com un esdevenir històric deslligat de tota valoració jurídica (teoria naturalista) o com a fet subsumible en alguna norma del Codi penal (teoria normativista).

### **El fonament jurídic: el títol condemnatori**

Com ja va exposar encertadament Gómez Orbaneja, no es pot considerar objecte del procés ni una figura delictiva concreta ni una conseqüència penal determinada. Una cosa és que l'acusació hagi de contenir una qualificació jurídica i una petició concreta (art. 650.2 LECrim) i una altra que a aquests elements els correspongui un paper determinant de l'objecte. El concepte juridicoprocessal del fet no coincideix amb el concepte juridicosubstantiu en el sentit del Codi penal.

Si l'objecte és un *crimen* i no un *factum* n'hi hauria prou de modificar el punt de vista jurídic, la qualificació, per a excloure la litispendència o la cosa jutjada, és a dir, per a tornar a jutjar la mateixa persona pel mateix fet qualificant-lo d'una altra manera. Per això la qualificació jurídica del fet punible no pot ser en absolut essencial a l'hora de determinar si hi ha litispendència o cosa jutjada. El contrari no solament vulneraria el *ne bis in idem* sinó un principi elemental de justícia.

Una altra cosa és, tanmateix, que la qualificació jurídica sigui irrellevant: ni a efectes d'incoar un procés o un altre (ordinari, abreuja, jurat o de delictes lleus, per exemple), ni per a fixar la jurisdicció o la competència.

### **La petició de condemna**

A diferència del procés civil, en què hi pot haver accions merodeclaratives i constitutives, la pretensió penal ha de ser sempre de condemna. Ara bé, constitueix un element essencial de l'objecte del procés?

Fins dates ben recents la resposta unànime i indubtable era negativa. Si hi ha una pretensió genèrica de condemna, l'òrgan jurisdiccional exerceix la seva funció en el marc de la pena que assenyala el Codi penal, partint del títol de condemna sol·licitat, i pot recórrer la pena en tota la seva extensió. A aquesta facultat s'assenyalava únicament un límit, el de no imposar una pena superior en grau al del títol de condemna, llevat que el tribunal utilitzi la fórmula de l'article 733.

#### **4.2. Moment i forma de fixació de l'objecte del procés**

Quant al moment i la forma de fixació de l'objecte del procés, en el seu element fàctic, té un tractament diferent en cada procés.

En el procés ordinari per delictes greus els escrits de qualificació provisional marquen quan i com es determina (art. 650.1.1 LECrim) i a partir de llavors no s'hi poden incloure fets diferents dels investigats en el sumari, encara que sí que s'hi poden incloure qualificacions diverses que, originades per la prova practicada, es poden incloure en les qualificacions definitives (art. 732 LECrim).

En el procediment abreujat, si bé l'article 783 LECrim no especifica el contingut de la interlocutòria d'obertura del judici oral, és evident que en aquesta o es recull el fet pel qual s'obre el judici oral o es fa la corresponent remissió als escrits d'acusació. El dubte s'aclareix d'acord amb el que estableix la regla 4a. de l'article 779.1 LECrim, en què es prescriu que la interlocutòria en virtut del qual se segueix el procediment abreujat ha de contenir la determinació dels fets punibles i la identificació de la persona a la qual s'imputen.

Finalment, en el procediment davant el tribunal del jurat, l'art. 33.a) LOTJ disposa que la interlocutòria d'obertura ha de determinar el fet o els fets que han estat objecte de l'acusació i respecte dels quals es consideri procedent l'enjudiciament.

L'element subjectiu, tanmateix, ha d'haver quedat establert en la fase instructora. Altrament, seria impossible complir amb el mandat constitucional si no es pogués acusar ningú que prèviament no hagi adquirit la condició d'investigat.

#### **4.3. Característiques de l'objecte del procés penal: delimitació progressiva i immutabilitat**

Com s'acaba d'exposar, la naturalesa mateixa del fet i del subjecte que després configuraran l'objecte d'un procés penal, alhora que justifiquen una primera fase instructora tendent a delimitar tots dos aspectes, implica una fixació progressiva del dit objecte, que pot anar variant fins a un moment determinat en què, un cop delimitat, esdevé immutable.

El fet que es posa en coneixement d'un jutge, sigui mitjançant un atestat, una denúncia o una querella, serveix per a fixar determinades qüestions per a les quals l'objecte del procés és condicionant (jurisdicció, competència, tipus de procediment, litispendència, connexió, entre d'altres). Tanmateix:

1) Pot ser que no n'hi hagi prou per a la incoació correcta, i d'aquí per exemple l'existència de les anomenades *diligències indeterminades*, mitjançant les quals es pretén orientar el procés en la direcció adequada.

2) Pot ser que els elements identificadors de l'objecte vagin canviant, i provoquin la necessitat de canvis procedimentals (així, succeeix amb freqüència en processos incoats per mitjà de diligències prèvies que després deriven cap a processos ordinaris o procediments davant el tribunal del jurat).

3) Pot ser que es conegui un nou fet punible, que si és connex, conduirà a una acumulació d'objectes, i si no, portarà a deduir el corresponent testimoni per a obrir un nou procediment.

La immutabilitat implica que una vegada exercida l'acusació, l'òrgan judicial s'hi ha de pronunciar, sense que estigui permès a les parts posar fi al procés, com passa en el procés civil. Per molt que, després de les sessions del judici oral, la seva opinió inicial respecte a la tipicitat del fet o la seva perpetració per part de l'acusat o atribució a aquest sigui radicalment alterada, no poden evitar la sentència sobre el fons, absolutòria o condemnatòria. Per tant, es diu que l'acusació esdevé irrevocable (art. 144 i 742.1 LECrim).

#### **4.4. L'acció civil en el procés penal**

Juntament amb l'acció penal, de la qual s'ha parlat fins ara, el nostre sistema processal admet, i en alguna mesura potencia, l'exercici de l'acció civil per a la declaració i l'execució de les obligacions civils nascudes de l'acte punible.

L'acumulació de l'acció civil al procés penal no és necessària sinó facultativa. En el nostre dret, que parteix de la bondat d'un exercici conjunt de totes dues, s'atorga al perjudicat la facultat de poder excloure del procés penal la seva acció reparadora, ja sigui mitjançant una renúncia expressa o la manifestació de reservar-la, ja sigui perquè l'ha exercida anteriorment davant un tribunal civil, sempre que, en aquest últim supòsit, hagi recaigut una sentència ferma (art. 114 i 117 LECrim). Si no es du a terme qualsevol d'aquestes manifestacions de voluntat, l'exercici de l'acció penal pressuposa el de l'acció civil (art. 108 i 112.I LECrim).

##### **Acció civil facultativa**

L'article 100 LECrim assenyala que de tot delictes pot néixer també acció civil per a la restitució, reparació i indemnització. El títol V, llibre I, articles 109 a 126 CP tracta de la responsabilitat civil derivada dels delictes i els delictes lleus i de les costes processals. I, finalment, l'article 1092 CC recull les obligacions civils que neixen de delictes i delictes lleus i que es regeixen pel CP.

L'exercici de l'acció civil, per contra, no influeix en el de la penal, llevat que es tracti de delictes perseguibles únicament a instància de part (art. 112.II LECrim).

L'exercici de l'acció civil té, així mateix, caràcter eventual, per tal com el tribunal penal només es pronuncia sobre l'acció civil en cas que la sentència sigui condemnatòria.

### **Excepcions**

Aquesta regla general presenta alguna excepció en els articles 118 i 119 CP, que estableixen que, encara tot i en cas de sentència absolutòria, llevat de renúncia o reserva expressa de l'acció civil, el tribunal penal s'ha de pronunciar sobre aquella si en la resolució penal s'han estimat determinades eximents (les dels números 1r, 2n, 3r, 5è i 6è de l'art. 20 CP).

#### **4.4.1. Contingut de l'acció civil**

De totes les possibles conseqüències jurídicocivils que es poden produir a causa del dany originat per la comissió d'un fet punible (art. 1089 CC), la legislació penal i processal penal (art. 109 a 115 CP i 100 i 650.II LECrim) redueixen a tres les pretensions civils acumulables: la restitució de la cosa, la reparació del dany causat i la indemnització del perjudici.

"Aquesta responsabilitat s'assenyala i gradua en consideració a la importància dels danys materials, morals o de tota índole causats (...) sempre sota el presupòsit causal del delictes i no d'altres fonts obligacionals d'índole contractual" (STS de 24 de gener de 1964).

### **La restitució**

En primer terme, es preveu com a possible pretensió civil, la dirigida a obtenir la restitució de les coses objecte del delictes (art. 110.1 CP), el règim jurídic principal de la qual s'estableix en l'article 111 CP.

### **Exemples**

Si la cosa robada, per exemple, ha passat a formar part de les peces de convicció, s'han de tornar al seu legítim propietari. Si són en poder de tercers, s'ha de procedir de la mateixa manera, sense perjudici del dret de repetició i indemnització (art. 111.1 CP) i llevat que el bé sigui irreivindicable d'acord amb les lleis (art. 111.2 CP).

D'altra banda, es pot afegir a aquesta pretensió una sol·licitud d'indemnització per a reparar els danys materials.

### **La reparació del dany i la indemnització de perjudicis**

Encara que el Codi penal diferenciï tots conceptes en els articles 110, 112 i 113, es tracta en definitiva d'una pretensió semblant, consistent en el fet que, davant la impossibilitat de restituir, el responsable ha de reparar o indemnitzar el dany ocasionat.

Aquesta reparació ha d'incloure els danys patrimonials i els morals, i també la indemnització pel lucre cessant; i tant els ocasionats al perjudicat com a la seva família o a un tercer (art. 113 CP i STS de 15 de juny de 1959, 24 d'abril de 1964, 15 de març de 1967, 2 de febrer de 1968 o 21 de desembre de 1971).

L'òrgan judicial ha de fixar en la sentència, motivadament, les bases que fonamenten la quantia exacta dels danys que s'han de reparar o indemnitzar (art. 115 CP). La quantificació es pot fer directament o deferir a la fase d'execució (art. 115 i.f. CP). I si la víctima ha contribuït amb la seva conducta a la producció del dany o perjudici sofert, l'import de la reparació o indemnització es pot moderar (art. 114 CP). En tot cas, la quantificació dels danys correspon al tribunal sentenciador (STS de 25 de gener de 1990, de 15 d'octubre de 1990 i de 25 de maig de 1991).

#### **4.4.2. Subjectes legítimats**

La legitimació activa la té l'ofès o perjudicat que ha sofert els danys i perjudicis o ha perdut la possessió de la cosa.

La legitimació passiva correspon als que han participat en la conducta delictiva que ha produït aquestes conseqüències. Per això, generalment, la part processal passiva n'és, a més, responsable civil directe.

Per disposició legal expressa, a més, pot ser que subjectes jurídics diferents dels participants en els fets siguin responsables civils directes o subsidiaris, i que aquesta responsabilitat s'assumeixi contractualment.

Entre els responsables directes es pot esmentar els que preveuen els articles 118 i 121 del CP i les administracions públiques pels actes del personal al seu servei. Entre els responsables subsidiaris figuren les companyies asseguradores (art. 117 CP i 73 a 76 de la Llei 50/1980, de 8 d'octubre, de contracte d'assegurança; també el Reglament d'ordenació de l'assegurança privada, aprovat pel RD 1348/85, d'1 d'agost).

#### **Possibilitat defensives limitades**

Com s'ha assenyalat, els tercers civilment responsables personats en el procés tenen les seves possibilitats defensives limitades. Si es tracta de l'assegurança obligatòria, la llei exigeix consolidar la responsabilitat civil, i permet la intervenció processal únicament respecte de les al·legacions sobre aquesta fiança. En la resta de supòsits, la intervenció de les companyies asseguradores es veu igualment circumscrita a defensar-se només pel que fa a l'import del dany i al fet que determina la seva responsabilitat (art. 615 i seg. i 652, en relació amb el 650 i.f., tots de la LECrim). Aquesta limitació, que en principi es justifica en la mesura que els esmentats són els aspectes en què les companyies d'assegurances tenen interès directe, presenta, no obstant això, seriosos problemes pràctics. En tot cas, regeix la prohibició de condemna a la companyia asseguradora si no ha estat part, excepte en els supòsits d'assegurança obligatòria i fins al límit legal (STC 4/1982, de 4 de febrer). Pel que fa al cas, vegeu l'Acord de la Sala Segona del Tribunal Suprem, de 30 de gener de 2007, sobre la legitimació en el procés penal de l'entitat asseguradora. I en el pla de la responsabilitat, el també Acord del TS (Sala Segona) de 24 d'abril de 2007.

#### 4.4.3. Règim processal de l'exercici de l'acció civil

Quant a l'articulació processal de l'exercici de l'acció civil en el procés penal, cal distingir entre la fase d'instrucció i la de judici oral.

Durant la instrucció, tant el jutge com el fiscal tenen l'obligació d'estendre la investigació als aspectes civils del fet punible, i de proveir l'assegurament del seu exercici posterior per mitjà de les mesures cautelars que regulen els articles 589 i seg. LECrim (fiances i embargaments). Així mateix, pot ser que el mateix perjudicat promogui aquests aspectes compareixent en la instrucció mitjançant una querella, o bé acceptant l'oferiment d'accions (també civils) que se li facin, o mitjançant adhesió (art. 109-110 LECrim). En aquesta fase d'instrucció, totes les actuacions relatives a l'acció civil se substancien en una peça separada.

Durant el judici oral és quan pròpiament s'exerceix l'acció civil, mitjançant l'escrit d'acusació o qualificacions provisionals (art. 650 i 781.1 LECrim), en què cada un dels subjectes legitimats per a això ha de sol·licitar al tribunal la condemna a la restitució, a la reparació del dany o a la indemnització dels perjudicis, segons que correspongui.

#### 4.4.4. Eficàcia de l'acció penal en el procés penal

L'extinció de l'acció penal d'acord amb els articles 115 LECrim no comporta la de l'acció civil derivada del delictes, subsistint contra hereus i causahavents, que ha de ser exercida davant la jurisdicció per la via civil (art. 115 LECrim i 130.1 CP).

L'extinció de l'acció penal només implica la de l'acció civil derivada del delictes en el cas que aquella sigui procedent d'haver-se declarat per sentència ferma que no va existir el fet civil que hagués pogut néixer (art. 116 LECrim).

1) **Subjectes legitimats.** Depenen del tipus de legitimació de la situació:

- La **legitimació activa** correspon a hereus i causahavents de la víctima ofesos o perjudicats pels danys derivats del delictes (art. 108, 109 LECrim) i que no haguessin renunciat (art. 107 CP).
- La **legitimació passiva** s'atribueix a hereus, causahavents i subjectes contemplats en els articles 116 i s. CP (autors i còmplices, 116.2; responsables de la persona jurídica, 116.3; asseguradors, 117, els no exempts en virtut de l'article 118 CP; pares i tutors; persones naturals o jurídica i altres assenyalats en l'article 120 CP; l'Estat i la comunitat autònoma, província i aquells previstos en l'article. 121 CP, i el participant per títol lucratiu, art. 122 CP.

2) **Objecte.** El contingut de l'acció civil, serà la restitució de la cosa, la reparació del dany o la indemnització del perjudici sofert (art. 116,2 LECrim; 109 s. CP i 1903 CC)

#### **4.5. Acumulació d'objectes processals**

Cada delictes dona lloc a la formació d'una causa única. Aquest principi general s'exceptua en consideració a l'existència de delictes connexos quan concorrin les circumstàncies que descriu l'art. 17 LECrim, és a dir:

Quan la investigació i la prova en conjunt dels fets sigui convenient per al seu aclariment, i la determinació de les responsabilitats procedents, llevat que suposi una excessiva complexitat o dilació per al procés.

A efectes de l'atribució de jurisdicció i de la distribució de la competència, es consideren delictes connexos:

- 1) Els comesos per dues o més persones reunides.
- 2) Els comesos per dues o més persones en diferents llocs o temps si ha precedit concert per a això.
- 3) Els comesos com a mitjà per perpetrar-ne altres o facilitar-ne l'execució.
- 4) Els comesos per a procurar la impunitat d'altres delictes.
- 5) Els delictes d'afavoriment real o personal i el blanqueig de capitals respecte del delictes d'antecedent.
- 6) Els comesos per diverses persones quan s'ocasionin lesions o danys recíprocs.

Paral·lelament, encara que els delictes no siguin connexos però hagin estat comesos per la mateixa persona i tinguin analogia o relació entre si, quan siguin de la competència del mateix òrgan judicial, poden ser enjudiciats en la mateixa causa, a instàncies del MF, si la investigació i la prova en conjunt dels fets és convenient per al seu aclariment i la determinació de les responsabilitats procedents, tret que comporti una excessiva complexitat o dilació per al procés.

#### **4.6. Qüestions prejudicials; en concret, la prejudicialitat no penal**

En aquest apartat ens centrarem en les qüestions prejudicials.

### 4.6.1. Concepte

Les qüestions prejudicials (no penals) són aquelles configuracions de la llei penal substantiva que exigeixen, per a poder dictar sentència, entrar a dilucidar relacions jurídiques pròpies d'un altre ordre jurisdiccional, que actuen com a antecedent lògic jurídic del sil·logisme en què s'ha de fonamentar la sentència penal: així, de vegades, per a poder aplicar la norma penal, el tribunal penal ha de determinar si la conducta de l'acusat s'ha projectat sobre una "cosa moble", o sobre un "dret real de domini", o si aquest "ha rebut en dipòsit" una cosa, o si l'acusat té o no la condició de funcionari.

En aquests supòsits, o bé el mateix jutge penal (qüestions prejudicials no devolutives), o bé el de l'ordre corresponent (qüestions prejudicials devolutives) han de resoldre sobre aquesta relació jurídica (amb caràcter prejudicial) abans d'enjudiciar l'objecte processal penal. En aquest sentit es parla de l'acumulació d'un objecte processal heterogeni.

### 4.6.2. Configuració legal

#### En la Llei d'enjudiciament criminal

Els articles 3 a 7 de la LECrim es dediquen íntegrament a aquesta matèria. El principi del qual parteix la llei és que la competència dels tribunals penals s'estén a resoldre les qüestions civils i administratives que sorgeixin amb motiu dels fets perseguits (art. 3 LECrim).

#### Excepcions

Els articles 4 i 5 LECrim preveuen dues excepcions: en termes generals, "si la qüestió prejudicial és determinant de la culpabilitat o innocència, el tribunal ha de suspendre la resolució fins a la resolució d'aquella per qui correspongui" (art. 4 LECrim), i en particular "les qüestions civils prejudicials relatives a la validesa d'un matrimoni o a la supressió de l'estat civil sempre s'han de deferir al jutge o tribunal que hagi d'entendre d'aquestes, i la seva decisió serveix de base a la del tribunal del criminal" (art. 5 LECrim).

L'article 6 LECrim torna a la regla general (prejudicialitat no devolutiva) per als casos en què la qüestió prejudicial es refereixi a la propietat sobre immobles o a un altre dret real (sempre que hi hagi títols autèntics o actes indubtables de possessió), i, finalment, l'article 7 assenyalava que el Tribunal Penal, per a resoldre sobre els aspectes civils o administratius, encara que sigui a títol prejudicial, ha d'aplicar les regles substantives corresponents a aquests. En conclusió, la LECrim configura la prejudicialitat penal com a no devolutiva, en termes generals, encara que amb algunes excepcions.

#### En la Llei orgànica del poder judicial

En termes generals, és a dir, aplicant-ho a tot tipus de prejudicialitat, i per tant a la no penal en el procés penal, l'article 10 d'aquesta norma estableix que "als únics efectes prejudicials, cada ordre jurisdiccional pot conèixer d'afers que no li estiguin atribuïts privativament". Es regula així una prejudicialitat facul-



tativa no devolutiva que és difícil de compatibilitzar amb l'esmentada prèviament. En principi, la LOPJ permet als tribunals penals resoldre per si mateixos les qüestions civils, administratives i laborals que apareguin com a antecedents lògics de la sentència; tanmateix, tampoc no és segur que l'article 10 LOPJ hagi derogat els articles 4 a 7 LECrim, que es podrien continuar aplicant.

## Resum

En aquest mòdul s'han estudiat diversos aspectes del procés penal, fonamentals per entendre'n la dinàmica.

En primer lloc, i en relació amb els subjectes que hi intervenen, s'ha parat esment tant a l'òrgan judicial, estudiant els sistemes i criteris que permeten la seva determinació concreta en cada cas, com a les parts. En aquest sentit, s'ha fet referència tant a les parts acusadores com a les parts acusades i a aquells subjectes que només insten, en el si del procés penal, l'acció civil, així com a la víctima.

Quant a les parts acusadores, s'ha destacat especialment l'explicació relativa a les funcions que desenvolupa l'òrgan oficial de l'acusació, el Ministeri Fiscal, així com les parts no oficials, distingint el règim legal de cadascuna, tant conceptualment com respecte a les seves facultats i la figura de l'acció popular, ara debatuda, però també molt rellevant en casos complexos.

Quant a les parts acusades, s'ha estudiat el règim de la imputació i les seves conseqüències jurídiques, amb especial atenció a la imputació de persones jurídiques i la rellevància dels anomenats "programes de compliment".

Finalment, s'ha analitzat quins són els elements que permeten delimitar l'objecte del procés penal, qüestió que presenta una especial complexitat, fonamentalment per les conseqüències processals i substantives que se'n deriven.

## Activitats

1. Expliqueu els criteris per a la determinació de la competència territorial.
2. Resumiu, a partir de la lectura de la STC 310/2000, i d'altres concordants, en quins supòsits la realització d'actes d'investigació pot suposar una ruptura de la imparcialitat de l'òrgan judicial.
3. Analitzeu el contingut del dret a l'assistència lletrada en la STC13/2017, de 30 de gener.
4. Discussió sobre la figura de l'acusador popular. En concret, en què consisteixen la doctrina Botín i la doctrina Atutxa/Noos?
5. Expliqueu el nou catàleg de drets de la víctima de delictes. Per a l'elaboració d'aquest tema és imprescindible llegir la Llei 4/2015 de l'estatut de la víctima i la Directiva UE 2012/29 per la qual s'estableixen normes mínimes sobre els drets, el suport i la protecció de les víctimes de delictes.

## Exercicis d'autoavaluació

1. Citeu i expliqueu breument quins són els criteris de determinació de la jurisdicció penal.
2. Citeu els criteris que utilitza la LECrim per determinar la competència objectiva.
3. Citeu les alteracions que la connexió pot suposar en la determinació de la competència objectiva i el seu tractament.
4. Quins són les principals funcions del Ministeri Fiscal en el procés penal i d'acord amb quins principis les ha dut a terme?
5. L'acusador popular, ha de comparèixer sempre representat per procurador i assistit de lletrat?
6. Qui pot exercir l'acusació particular?
7. En els delictes privats, com pot tenir lloc la conclusió anticipada del procediment per la voluntat de l'acusador particular?
8. Poden els asseguradors personar-se en un procés penal exercint l'acció civil?
9. És equivalent la capacitat processal a la imputabilitat penal?
10. En quins supòsits no és preceptiva l'assistència de lletrat?
11. Quina és la responsabilitat civil dels autors i dels còmplices dels delictes?
12. Els dos elements que delimiten l'objecte del procés penal. Expliqueu-los breument.
13. Expliqueu breument què significa delimitació progressiva i immutabilitat de l'objecte del procés penal.
14. Citeu els elements que conformen el contingut de l'acció civil.
15. Els programes de compliment ("compliance"), afecten a les persones físiques o jurídiques? Quin element hi és substancial?

## Solucionari

### Exercicis d'autoavaluació

1. Els tres criteris són: a) el criteri objectiu, b) el criteri territorial, i c) el criteri subjectiu.

a) **El criteri objectiu.** D'acord amb aquest criteri, la jurisdicció penal espanyola coneix de les causes i judicis criminals, excepte si corresponen a la jurisdicció militar. També coneix de la responsabilitat civil derivada de delictes i, solament a efectes prejudicials, de qüestions no penals.

b) **Criteri territorial.** Aquest criteri atribueix a la jurisdicció penal espanyola el coneixement i la resolució dels judicis per les infraccions penals comeses en territori espanyol. No obstant això, té tres excepcions: les determinades pels principis real o de protecció, de justícia mundial o universal i el principi de personalitat o nacionalitat.

c) **Criteri subjectiu.** Determina les persones que tenen caràcter d'inviolables o que gaudeixen d'immunitat de jurisdicció i d'execució i que, per tant, no poden ser jutjades per la jurisdicció espanyola.

2. Els criteris de la LECrim per a la determinació de la competència objectiva, per ordre de preferència, són els següents:

a) Competència objectiva per raó de la persona.

b) Competència objectiva per raó de la matèria.

c) Competència objectiva per raó de la pena (criteri ordinari).

3. L'article 17.2 LECrim especifica quins delictes han de considerar-se connexos a l'efecte de l'atribució de jurisdicció i la distribució de competència:

a) els comesos simultàniament per dues o més persones reunides;

b) els comesos per dues o més persones en diferents llocs o temps, si hagués precedit concert per a això;

c) els comesos com a mitjà per perpetrar-ne d'altres o facilitar-ne l'execució;

d) els comesos per procurar la impunitat d'altres delictes;

e) els delictes d'afavoriment real i personal i el blanqueig de capitals respecte al delictes anterior, i

f) els comesos per diverses persones quan s'ocasionin lesions o danys recíprocs.

4. Les principals funcions del Ministeri Fiscal en el procés penal són exercir l'acció penal i inspeccionar les funcions instructores, sol·licitant les diligències pertinents. En el procés de menors, el Ministeri Fiscal dirigeix la fase d'investigació. Els principis que informen l'actuació del Ministeri Fiscal són els de legalitat i imparcialitat.

5. No, si el que pretén és només coadjuvar o adherir-se a les qualificacions formulades per una altra part. En un altre cas, ha de presentar querrela, signada per advocat i procurador, sense que li sigui designat d'ofici.

6. És la persona, física o jurídica, espanyola o estrangera, ofesa pel delictes. Encara que aquesta definició és estricta, també s'accepta com a acusador particular el perjudicat pel delictes, la qual cosa constitueix un concepte més ampli.

7. Pel perdó, que solament necessita aprovació judicial en cas de menors o incapaços, i per la renúncia a l'acció, que pot ser tàcita o expressa.

8. S'entén que l'assegurador del dany el rescabament del qual es pretén no pateix un perjudici com a conseqüència d'un delictes, sinó fruit d'una relació contractual i, per tant, no s'accepta la seva personació en el judici com a actor civil.

9. No, la capacitat processal es predica de tot aquell que té capacitat per participar de manera conscient en el procés, comprendre l'acusació que es formula en contra seva i exercir el seu dret de defensa. Un menor, per exemple, té capacitat per comparèixer en un procés penal, encara que solament sigui per al·legar la seva condició i sol·licitar la inhibició a favor del Jutjat de Menors competent. No tenen, en canvi, capacitat processal, altres persones que es consideren «inimputables», tals com l'alienat, el que pateix una intoxicació plena o el que sofreix una greu alteració de la percepció.

10. En els judicis per delictes lleus i en els processos per delictes contra la seguretat en el tràfic. En aquest últim cas, el dret a l'assistència lletrada és prescindible fins i tot mentre dura la detenció.

11. Els autors i els còmplices són responsables civils directes i responen solidàriament entre si i subsidiàriament per les quotes dels altres.

12. L'objecte del procés penal ve determinat per l'element objectiu i per l'element subjectiu. El segon coincideix amb la persona de l'acusat. L'element objectiu es conforma a partir de dos elements: el fet punible o element fàctic i el títol de condemna o element jurídic.

13. La delimitació progressiva significa que, en la majoria de les vegades, la concreta determinació dels fets (i, per tant, del títol de condemna) ha d'anar perfilant-se a mesura que avança la investigació. Ara bé, la immutabilitat significa que, una vegada acabada aquesta, i formulada l'acusació, l'objecte del procés es torna immodificable.

14. L'acció civil comprèn:

- a) La restitució de la cosa o coses objecte del delictes.
- b) La reparació del dany.
- c) La indemnització del perjudici o lucre cessant.

15. Els programes de compliment sorgeixen arran de la responsabilitat penal de la persona jurídica, com a manifestació d'un altre fenomen més ampli com el de l'autoregulació. Perquè les pròpies persones jurídiques, singularment empreses, mantinguin les seves pròpies línies de vigilància, els objectius i el compliment de la regulació vigent.

En ells és rellevant la figura del "compliance officer", generalment un expert, que posseeix atribucions directament relacionades amb vigilar en el si de la persona jurídica, que es compleixin les previsions del Compliance, relatives al règim de responsabilitat penal de les persones jurídiques: per exemple, els elements necessaris per a l'atribució de responsabilitat a l'ens; els pressupostos per alliberar de responsabilitat penal a la persona jurídica; les circumstàncies modificatives de la persona jurídica.

## Abreviatures

**ALECrim** Antiga Llei d'Enjudiciament Criminal (text anterior a la Reforma del 2002)

**CP** Codi Penal

**EGPT** Estatut General dels Procuradors dels Tribunals

**EOMF** Estatut Orgànic del Ministeri Fiscal

**EV** Estatut de la víctima

**LEC** Llei d'Enjudiciament Civil

**LECrim** Llei d'Enjudiciament Criminal

**LOCOJM** Llei Orgànica sobre Competència i Organització de la Justícia Militar

**LOPJ** Llei Orgànica del Poder Judicial

**LOTJ** Llei Orgànica del Tribunal del Jurat

**LVG** Llei Orgànica 1/2004 de Mesures de Protecció Integral contra la Violència de Gènere

**MF** Ministeri Fiscal

**STC** Sentència del Tribunal Constitucional

**STS** Sentència del Tribunal Suprem

**TC** Tribunal Constitucional

**TS** Tribunal Suprem

## Glossari

**abstenció** *f* Institució que, igual que la recusació, persegueix allunyar de la causa a un jutgador que, malgrat reunir condicions determinades per la llei, està immers en determinades circumstàncies que fan previsible la deterioració de la seva imparcialitat. En concret, l'abstenció significa que el mateix jutgador s'aparta de la causa espontàniament.

**acusador particular** *m i f* Persona física o jurídica que ha estat ofesa per delictes i que es constitueix com a part activa en el procés penal, i exerceix l'acció penal per al càstig del responsable.

**acusador popular** *m i f* Qualsevol persona diferent a l'ofès per delictes que, en virtut del dret que li reconeix l'article 125 de la CE, exerceix l'acció penal en un procés per delictes públics.

**acusador privat** *m i f* Persona ofesa per delictes privats que té la facultat d'instar el procés penal. És una part necessària, ja que sense la seva actuació el procés no s'ordena ni continua. Disposa, a més, de la facultat de posar fi al procés penal.

**competència funcional** *f* Competència dels òrgans judicials per conèixer i resoldre sobre determinats aspectes diferents de l'enjudiciament en sentit estret. Alguns d'aquests aspectes, que en ocasions han de ser resolts per un òrgan diferent del que jutja, són els següents: coneixement i decisió dels recursos, resolució sobre qüestions de competència, substanciació dels incidents de recusació o execució de la sentència.

**competència objectiva** *f* Les normes de competència objectiva permeten determinar a quina classe d'òrgans judicials els correspon el coneixement d'un assumpte en funció de la naturalesa del delictes, de la condició personal de l'acusat o de la gravetat de la pena.

**competència territorial** *f* Les normes de competència territorial permeten determinar, una vegada estipulada la classe d'òrgan judicial que té atribuïda la competència objectiva per al coneixement d'un determinat assumpte, a quin territori concret corresponen els òrgans als quals correspon aquest assumpte específic.

**connexió** *f* Figura juridicoprocesal que determina l'acumulació de processos quan entre ells es dona alguna de les circumstàncies previstes en l'article 17 de la LECrim. La connexió té incidència tant en els aspectes relatius a la fi del procés penal com en la determinació de la jurisdicció i de la competència. La finalitat de la connexió és tant l'economia processal com evitar pronunciaments judicials contradictoris.

**compliment (“compliance”)** *m* Conjunt de normes, procediments i mecanismes de control tendents a garantir el ferm compliment de la legalitat en el si de l'organització, identificant riscos corporatius, regulant aspectes de la gestió diària empresarial i les conductes dels individus que componen l'organització, però l'objectiu directe de la qual i immediat és prevenir, detectar i reaccionar davant la comissió de delictes o l'esdeveniment de riscos i incompliments de possible transcendència penal.

**recusació** *f* Institució que, igual que la recusació, persegueix allunyar de la causa a un jutgador que, malgrat reunir condicions predeterminades per la llei, està immers en determinades circumstàncies que fan previsible la deterioració de la seva imparcialitat. Mitjançant la recusació, les parts insten la remoció del jutge o del magistrat.

**responsable civil directe** *m i f* Persona contra la qual es dirigeix l'acció civil acumulada a la penal. En principi, el responsable civil directe és l'autor del delictes, però el Codi penal preveu que altres persones que no són responsables criminalment puguin tenir aquesta condició.

**responsable civil subsidiari** *m i f* Persona, diferent del responsable civil directe, que, davant la insolvència d'aquest, respon de les conseqüències civils del delictes. Aquesta responsabilitat es troba regulada en els articles 120 i 121 del Codi penal.

## Bibliografia

**Armenta Deu, Teresa** (2018). *Lecciones de derecho procesal penal*. Madrid: Marcial Pons.

**Armenta Deu, Teresa** (2017). «La acción popular: claves de una reforma que conviene ponderar». *Justicia. Revista de Derecho Procesal* (núm. 1).

**De la Oliva Santos, Andrés** (1988). *Jueces imparciales, fiscales investigadores y nueva reforma para la vieja crisis de la justicia penal*. Barcelona: PPU.

**Gascón Inchausti, Fernando** (2012). *Proceso penal y persona jurídica*. Madrid: Marcial Pons.

**Montero Aroca, Juan** (1999). «El juez que instruye no juzga». *La Ley*.

**Oromí Vall-Llovera, Susana** (2013). «Víctimas de delitos en la Unión Europea. Análisis de la Directiva 2012/29/UE». *Revista General de Derecho Procesal* (núm. 30). Madrid: Iustel.

**Pereira Puigvert, Silvia** (2013). «Normas mínimas para las víctimas de delitos: análisis de la Directiva 2012/29/UE. Especial referencia al derecho de información y apoyo». *Revista General de Derecho Europeo* (núm. 30). Madrid: Iustel.

**Senés Motilla, Carmen** (1996). *Las cuestiones prejudiciales en el sistema procesal español*. Madrid: McGraw-Hill.