

Universidad a Distancia de Madrid (UDIMA)

Facultad de Ciencias Jurídicas



**RESPONSABILIDAD PENAL DEL MENOR:
LA PRIVACIÓN DE LIBERTAD DE MENORES
EN ESPAÑA Y LOS ESTÁNDARES
INTERNACIONALES**

TESIS DOCTORAL

Tomás Montero Hernanz

Dirigida por:

Dr. D. Andrés Delgado Gil

Madrid, 2016

ÍNDICE

ÍNDICE DE TABLAS	14
ÍNDICE DE GRÁFICOS	15
ABREVIATURAS	17
INTRODUCCIÓN	21
CAPÍTULO PRIMERO: LA MINORÍA DE EDAD EN EL ORDENAMIENTO PENAL ESPAÑOL Y LOS MODELOS DE JUSTICIA PENAL JUVENIL	29
I. Introducción	29
II. La edad de responsabilidad penal en los códigos penales	32
1. Los códigos penales del siglo XIX.....	33
1.1 <i>El Código Penal de 1822.....</i>	34
1.2 <i>El Código Penal de 1848.....</i>	36
1.3 <i>El Código Penal de 1870.....</i>	37
2. Los códigos penales del siglo XX.....	39
2.1 <i>El Real Decreto de 14 de noviembre de 1925 por el que se modifica el Código Penal de 1870.....</i>	40
2.2 <i>El Código Penal de 1928.....</i>	41
2.3 <i>El Código Penal de 1932.....</i>	44
2.4 <i>El Código Penal de 1944.....</i>	45
2.5 <i>El Código Penal de 1973.....</i>	48
2.6 <i>El vigente Código Penal de 1995</i>	49
III. Los modelos de justicia penal juvenil	56
1. La Ley de Bases de 2 de agosto de 1918	58
2. El Real Decreto de 25 de noviembre de 1918.....	61

3. El Real Decreto de 15 de julio de 1925, sobre organización y atribuciones de los Tribunales tutelares para niños	65
4. El Real Decreto-Ley de 3 de febrero de 1929, sobre organización y atribuciones de los Tribunales tutelares para niños y su Reglamento.....	66
5. Las normas de la II República.....	68
6. La Ley de 13 de diciembre de 1940 sobre Tribunales Tutelares de menores	70
7. La Ley de Tribunales Tutelares de Menores de 1948	72
8. La Constitución española de 1978 y sus efectos	76
8.1 <i>La promulgación de la Constitución y las primeras reformas legales</i>	76
8.2 <i>El pronunciamiento del Tribunal Constitucional. La Sentencia de 14 de febrero de 1991</i>	79
8.3 <i>La reforma urgente y parcial de la Ley Reguladora de la competencia y el procedimiento de los Juzgados de Menores. La Ley Orgánica 4/1992</i>	80
8.4 <i>Los proyectos posteriores a la Ley Orgánica 4/1992</i>	87
8.5 <i>La Ley Orgánica 5/2000, de 12 de enero, Reguladora de la Responsabilidad Penal de los Menores</i>	91
8.6 <i>Las reformas de la Ley Orgánica 5/2000</i>	104
8.6.1 La Ley Orgánica 7/2000, de 22 de diciembre.....	115
8.6.2 La Ley Orgánica 9/2000, de 22 de diciembre.....	122
8.6.3 La Ley Orgánica 9/2002 de 10 de diciembre.....	123
8.6.4 La Ley Orgánica 15/2003, de 25 de noviembre.....	124
8.6.5 La Ley Orgánica 8/2006, de 4 de diciembre.....	126
8.6.6 La Ley Orgánica 8/2012, de 27 de diciembre.....	136
8.6.7 La reforma de la “no reforma”. La Ley Orgánica 1/2015, de 30 de marzo	137
8.6.8 Valoración de las reformas	139
8.7 <i>El Reglamento de la Ley Orgánica 5/2000</i>	143
IV. Valoración final	147
CAPÍTULO SEGUNDO: LOS INSTRUMENTOS Y ESTÁNDARES INTERNACIONALES SOBRE EL TRATAMIENTO PENAL DE LOS MENORES	157
I. Introducción y contextualización histórica	157
II. Los instrumentos internacionales universales.....	163

1. La Convención sobre los Derechos del Niño	165
2. Instrumentos no vinculantes	181
2.1 <i>Las Reglas de Beijing</i>	182
2.2 <i>Las Directrices de Riad</i>	195
2.3 <i>Las Reglas de Tokio</i>	199
2.4 <i>Las Reglas de La Habana</i>	201
2.5 <i>Las Reglas de Bangkok</i>	214
2.6 <i>Las Reglas mínimas para el tratamiento de reclusos</i>	218
2.7 <i>Los Congresos de Naciones Unidas sobre Prevención del Delito y Tratamiento del Delincuente</i>	220
III. Los instrumentos internacionales regionales	228
1. Introducción.....	229
2. El Consejo de Europa.....	230
2.1 <i>El Convenio Europeo para la protección de los Derechos Humanos y Libertades Fundamentales</i>	232
2.2 <i>Resolución (66) 25, relativa al tratamiento de corta duración de jóvenes delincuentes menores de 21 años</i>	234
2.3 <i>Recomendación (78) 62, de sobre delincuencia juvenil y transformación social</i>	235
2.4 <i>Convenio europeo para el traslado de personas condenadas</i>	237
2.5 <i>Recomendación 87 (20), sobre reacciones sociales ante la delincuencia juvenil</i>	240
2.6 <i>Recomendación (88) 6, sobre las reacciones sociales al comportamiento delictivo de jóvenes nacidos de familias emigrantes</i>	244
2.7 <i>Recomendación (2000) 20, sobre el papel de la intervención psicosocial precoz en la prevención de los comportamientos criminales</i>	246
2.8 <i>Recomendación (2003) 20, sobre los nuevos modos de tratamiento de la delincuencia juvenil y el papel de la justicia de los menores</i>	247
2.9 <i>Recomendación (2006) 2, sobre reglas penitenciarias europeas</i>	251
2.10 <i>Recomendación (2008) 11, sobre Reglas Europeas para menores sujetos a sanciones o medidas</i>	253
2.11 <i>Directrices en materia de justicia para niños</i>	257
3. La Unión Europea	260
3.1 <i>La Carta Europea de los Derechos del Niño</i>	263
3.2 <i>La orden de detención europea</i>	264

3.3 Recomendación sobre los derechos de los detenidos en la Unión Europea	265
3.4 Dictamen sobre la prevención de la delincuencia juvenil, los modos de tratamiento de la delincuencia juvenil y el papel de la justicia del menor en la Unión Europea	266
3.5 Resolución sobre la delincuencia juvenil: el papel de las mujeres, la familia y la sociedad	270
3.6 Reconocimiento mutuo de sentencias en materia penal por las que se imponen penas u otras medidas privativas de libertad	272
3.7 Recomendación sobre el desarrollo de un espacio de justicia penal en la Unión Europea	273
3.8 Las garantías procesales de los menores sospechosos o acusados en los procesos penales	273
IV. Los estándares internacionales	274
1. El interés superior del menor	274
2. Las edades de responsabilidad penal juvenil	275
3. Principios generales	278
3.1 Principio de legalidad	279
3.2 Principio de excepcionalidad o de intervención mínima (última ratio)	280
3.3 Principio de especialización	280
3.4 Principio de igualdad y no discriminación	281
4. Desjudicialización	282
5. Estándares internacionales sobre privación de libertad	282
5.1 Las medidas cautelares privativas de la libertad	283
5.1.1 La excepcionalidad de las medidas cautelares privativas de libertad	283
5.1.2 Duración del internamiento cautelar	285
5.1.3 Revisión periódica	285
5.1.4 Derechos de los niños sometidos a internamiento cautelar	285
5.2 Las medidas firmes privativas de libertad	286
5.2.1 Límites a la privación de libertad	287
A) Excepcionalidad	288
B) Proporcionalidad	288
C) Duración	289
D) Revisión periódica	290
E) Contactos con el exterior	290
5.2.2 Criterios de separación	292
A) Separación de los adultos	292
B) Separación por sexo	293

C) <i>Mayoría de edad</i>	294
5.3 <i>Condiciones de la privación de libertad</i>	295
V. Valoración final	298
CAPÍTULO TERCERO: LA PRIVACIÓN DE LIBERTAD EN LA LEGISLACIÓN PENAL DE MENORES EN ESPAÑA	309
I. Introducción	309
II. La pena de prisión y las medidas de internamiento.....	322
III. Definición y régimen de aplicación de las medidas privativas de libertad.....	328
1. La medida de internamiento en régimen cerrado	330
2. La medida de internamiento en régimen semiabierto	339
3. La medida de internamiento en régimen abierto	343
4. La medida de internamiento terapéutico en régimen cerrado, semiabierto o abierto	348
5. La medida de permanencia de fin de semana.....	359
IV. Elección y duración de las medidas de internamiento	363
1. Principios.....	363
1.1 <i>El principio de flexibilidad</i>	364
1.2 <i>El principio acusatorio</i>	367
1.3 <i>La división de la medida en periodos</i>	370
1.4 <i>Pluralidad de sanciones</i>	371
2. Duración	373
2.1 <i>Régimen general de aplicación y duración</i>	373
2.2 <i>Delitos susceptibles de medida de internamiento en régimen cerrado: regla especial</i>	375
2.3 <i>Pluralidad de infracciones</i>	377
2.4 <i>El cómputo y la determinación de la edad. Su incidencia en la aplicación de la L.O.5/2000</i>	384
3. La suspensión de la ejecución	387
4. La modificación.....	392

V. Aspectos generales de la ejecución de las medidas de internamiento
..... **394**

1. La determinación del centro de cumplimiento	395
1.1 <i>La competencia para la designación de centro</i>	395
1.2 <i>La necesidad de autorización judicial</i>	400
1.3 <i>El derecho a estar en el centro más cercano y a no ser trasladado fuera de su Comunidad</i>	402
1.4 <i>Los menores pertenecientes a una banda, organización o asociación</i>	405
1.5 <i>Las condiciones que deben reunir los centros y la separación de los menores</i>	407
2. El cumplimiento de varias medidas	415
2.1 <i>La regla del cumplimiento simultáneo</i>	416
2.2 <i>La regla del cumplimiento sucesivo</i>	416
2.2.1 <i>La refundición de medidas</i>	417
2.2.2 <i>El orden de cumplimiento</i>	421
2.3 <i>Cumplimiento de medidas y penas</i>	422
3. Permisos y salidas	423
3.1 <i>Permisos de salida ordinarios</i>	425
3.2 <i>Permisos de salida extraordinarios</i>	427
3.3 <i>Salidas de fin de semana</i>	431
3.4 <i>Salidas programadas</i>	432
3.5 <i>Salidas y permisos de menores sometidos a medida cautelar de internamiento</i>	434
3.6 <i>Salidas y permisos de menores en internamiento terapéutico</i>	435
3.7 <i>Valoración</i>	436
4. Comunicaciones y visitas	437
5. La sustitución	439
6. El quebrantamiento	444
6.1 <i>El cumplimiento ininterrumpido de medidas de permanencia de fin de semana</i>	447
6.2 <i>Quebrantamiento de medida no privativa de libertad y sustitución por medida de internamiento en régimen semiabierto</i>	449
6.3 <i>Deducción de testimonio por delito de quebrantamiento</i>	453
6.4 <i>Quebrantamiento de condena y prohibición del bis in idem</i>	457

7. La transferencia de condenados	458
VI. El cumplimiento de la medida de internamiento y la extinción de la responsabilidad criminal	461
1. El cumplimiento de la medida.....	462
2. La prescripción de la medida	465
3. La reincorporación social	467
VII. Especial referencia al internamiento en régimen cerrado	471
1. Delitos de extrema gravedad	472
2. Delitos de máxima gravedad	479
2.1 <i>Infracción única</i>	479
2.2 <i>Pluralidad de infracciones</i>	483
3. El periodo de seguridad.....	484
3.1 <i>El periodo de seguridad en la legislación de adultos</i>	485
3.2 <i>El periodo de seguridad en la legislación reguladora de la responsabilidad penal de menores</i>	487
3.2.1 Delitos de extrema gravedad.....	487
3.2.2 Delitos de máxima gravedad.....	489
3.2.3 Constitucionalidad del periodo de seguridad en los delitos de máxima gravedad.....	490
3.2.4 El periodo de seguridad en las medidas de internamiento terapéutico .	492
4. El cumplimiento en centro penitenciario	493
4.1 <i>Antecedentes</i>	493
4.2 <i>Regulación actual</i>	498
4.2.1 Cumplimiento de dieciocho años.....	502
4.2.2 Cumplimiento de veintiún años	504
4.2.3 Ingreso anterior en centro penitenciario	507
4.2.4 Concurrencia de medida de internamiento en régimen cerrado y de pena de prisión.....	508
4.2.5 Propuesta de la Fiscalía General del Estado	509
4.2.6 Efectos del cumplimiento en centro penitenciario	509
A) <i>Efectos en materia competencial</i>	510
B) <i>Efectos en el régimen de vida en el centro penitenciario</i>	511
C) <i>Efectos en el régimen jurídico del cumplimiento</i>	513
D) <i>Efectos en el tratamiento</i>	514
E) <i>Otros efectos</i>	515

VIII. La medida cautelar de internamiento.....	516
1. Introducción.....	516
2. Medidas cautelares previstas en la LORPM y características.....	518
3. Presupuestos	521
3.1 Presupuestos comunes.....	522
3.2 Presupuestos específicos	523
4. Procedimiento de adopción de una medida cautelar de internamiento	526
5. La duración de la medida de internamiento cautelar	529
6. La ejecución de las medidas cautelares de internamiento.....	534
7. El abono del tiempo pasado en cautelar	535
8. Medidas cautelares en los casos de exención de la responsabilidad	536
IX. Valoración final.....	538
CAPÍTULO CUARTO: LA PRIVACIÓN DE LIBERTAD EN ESPAÑA. LA PRÁCTICA EN LOS JUZGADOS DE MENORES	555
I. Declaración de intenciones.....	555
1. El conocimiento de la criminalidad.....	557
1.1 Las fuentes de conocimiento.....	559
1.2 Las estadísticas oficiales nacionales.....	562
1.2.1 El Ministerio del Interior	563
1.2.2 La Fiscalía General del Estado	563
1.2.3 El Consejo General del Poder Judicial.....	565
1.2.4 El Instituto Nacional de Estadística	566
1.2.5 El Observatorio de la Infancia	567
1.3 Las fuentes del presente estudio	569
2. Las características de la criminalidad juvenil	569
2.1 Gravedad de la actividad delictiva.....	569
2.2 Diferencias entre la criminalidad masculina y femenina.....	571
3. La población objeto de la legislación reguladora de la responsabilidad penal de los menores	574
II. La aplicación de las medidas de internamiento.....	577

1. Prevalencia de las medidas de internamiento.....	577
2. La aplicación de las medidas de internamiento según sexo	579
3. La aplicación de las medidas de internamiento según nacionalidad.....	581
4. La aplicación de las medidas de internamiento según Comunidades Autónomas.....	584
5. La aplicación de las medidas cautelares de internamiento.....	587
III. La aplicación de la medida de internamiento en régimen cerrado	588
1. Prevalencia de la medida de internamiento en régimen cerrado.....	590
<i>1.1 La prevalencia de la medida de internamiento en régimen cerrado en relación al total de medidas impuestas.....</i>	<i>591</i>
<i>1.2 La prevalencia de la medida de internamiento en relación al resto de medidas de internamiento</i>	<i>593</i>
2. La aplicación de la medida de internamiento en régimen cerrado según sexo	595
3. La aplicación de la medida de internamiento en régimen cerrado según nacionalidad.....	597
4. La aplicación de la medida de internamiento en régimen cerrado en las Comunidades Autónomas	601
5. El pase al sistema penitenciario	604
IV. Valoración final	605
CAPÍTULO QUINTO: REFLEXIONES GENERALES, CONCLUSIONES Y PROPUESTAS.....	613
I. Introducción	613
II. Reflexiones generales	616
1. La Ley Orgánica 5/2000 paradigma del desinterés de la política criminal en materia de justicia penal juvenil.....	616
2. La Ley Orgánica 5/2000 no ha “rebajado” el tratamiento penal de la delincuencia juvenil.....	618
III. Conclusiones	621
1. El interés superior del menor en la Ley Orgánica 5/2000.....	621

2. La edad mínima de responsabilidad penal, una ventana entreabierta	623
3. La edad máxima de responsabilidad penal, ¿una puerta cerrada?	624
4. La determinación de la edad de menores extranjeros no acompañados ..	626
5. Principios generales.....	627
5.1 <i>El principio de legalidad en la ejecución de medidas en la Ley Orgánica 5/2000</i>	627
5.2. <i>El principio de intervención mínima en la Ley Orgánica 5/2000</i>	628
5.3 <i>El principio de especialización en la Ley Orgánica 5/2000</i>	630
5.4 <i>El principio de igualdad y no discriminación</i>	630
6. La desjudicialización en la Ley Orgánica 5/2000	631
7. La Ley Orgánica 5/2000 y los estándares internacionales en la privación de libertad.....	632
7.1 <i>Las medidas cautelares</i>	632
7.1.1 Medidas cautelares alternativas	632
7.1.2 Aplicación de las medidas cautelares de internamiento	633
7.1.3 La duración de las medidas cautelares de internamiento.....	634
7.1.4 Revisión de la medida cautelar	635
7.1.5 Derechos de los menores en internamiento cautelar.....	636
7.2 <i>Las medidas firmes</i>	639
7.2.1 Medidas alternativas	639
7.2.2 La aplicación de las medidas de internamiento	640
7.2.3 El internamiento como medida de último recurso	640
7.2.4 La proporcionalidad y la duración de las medidas de internamiento....	641
7.2.5 La revisión de las medidas de internamiento	642
7.2.6 Derechos de los menores internados.....	643
7.2.7 Condiciones de la privación de libertad.....	647
IV. Propuestas.....	647
BIBLIOGRAFÍA	657
I. Bibliografía citada.....	657
II. Otras referencias citadas	689
III. Jurisprudencia citada.....	702
3.1 Tribunal Europeo de Derechos Humanos	702

3.2 Tribunal Constitucional.....	703
3.2.1 <i>Sentencias</i>	703
3.2.2 <i>Autos</i>	705
3.3 Tribunal Supremo.....	705
3.4 Tribunal de Conflictos de Jurisdicción.....	706
3.5 Audiencia Nacional.....	707
3.6 Audiencias Provinciales.....	707
3.6.1 <i>Sentencias</i>	707
3.6.2 <i>Autos</i>	709
3.7 Juzgados de Menores.....	709
IV. Sitios web consultados.....	710