

V Jornada de Gestió Penitenciària

Problemàtica de l'aplicació de l'article 75 del Codi penal, des del punt de vista d'un centre penitenciari

Miguel Àngel Calejero Guajardo

Cap de la Unitat de Gestió Penitenciària del centre penitenciari Quatre Camins



Avís legal

Aquesta obra està subjecta a una llicència Reconeixement–No comercial–Sense obres derivades 4.0 de Creative Commons. Se'n permet la reproducció, la distribució, la comunicació pública i la transformació per generar una obra derivada, sense cap restricció sempre que se'n citi l'autoria del material i el Centre d'Estudis Jurídics i Formació Especialitzada (Departament de Justícia, Generalitat de Catalunya). La llicència completa es pot consultar a (<http://creativecommons.org/licenses/by/4.0/deed.ca>).

Casos de l'antic Codi Penal amb redempcions

- Ens trobem que hem d'ordenar el compliment de penes privatives de llibertat on les dates de les liquidacions de condemnes no reflecteixen el compliment real de la causa, per:
 - Redempció ordinària i extraordinària
 - Evasions
 - Es donen casos de causes amb evasions que per liquidació de condemna (sense redempcions) té el trencament de condemna a una causa, però amb redempció a una altra.
 - I, si revisant l'expedient l'ordre de compliment de l'art. 75 CP no és el correcte, però té redempcions aprovades, essent un benefici consolidat?

Casos de substitució de pena per expulsió del territori nacional

- A continuació us exposo un breu resum sobre les actuacions a realitzar conforme la circular 2/2019, sobre estrangeria als centres penitenciaris:
 - **Substitució de pena única d'entre 1 a 5 anys.** S'informatitza al SIPC i es comunica a l' AIS
 - **Concurrència de condemnes d'una durada d'entre 1 a 5 anys**
- Es demana a l' AIS informe sobre possibilitat real d'expulsió.
- Si es pot expulsar, es comprova si la suma de totes les penes té una durada d'entre 1 a 5 anys i quin codi penal és aplicable a cada causa (la reforma del 2010 elimina el requisit obligatori de la voluntarietat del penat per a poder substituir la pena. Si el codi penal aplicable és anterior a 2010 caldrà annexar la sol·licitud de l'estranger a la substitució de la pena.

Casos de substitució de pena per expulsió del territori nacional

- La UGP ha d'informar la resta dels tribunals *sentenciadors* que s'ha disposat la substitució de la pena per l'expulsió en una/es de les causes penades als efectes de que es pronunciïn sobre si substitueixen les penes imposades
- Si tots els tribunals acorden l'expulsió es comunica al JVP i a l' AIS. Aquest últim coordinarà l'expulsió.
- Si no tots els tribunals acorden l'expulsió es comunica a l' AIS, al JVP i a la resta dels tribunals *sentenciadors* d'aquesta circumstància, amb la indicació de l'inici o continuació del compliment ordinari, tret que indiquin el contrari.

Casos de substitució de pena per expulsió del territori nacional

- **Penats estrangers amb substitució d'una part de la pena (art. 89,1 i 2 CP)**
- Penes iguals o inferiors a 5 anys (89,1) l'execució de la pena no pot superar els 2/3 de durada o a la seva classificació en tercer grau o la seva llibertat condicional.
- 1 pena o suma de penes superiors a 5 anys (art. 89,2) el jutge pot determinar l'execució d'una part o la totalitat o al 3r grau / llibertat condicional.
- Pena única:**
- Demanar a l' AIS informació que la expulsió es pot dur a terme 3 mesos abans de la data de compliment acordada.
- Demanar a l' AIS que la expulsió es pot dur a terme abans de la seva classificació en 3r grau / llibertat condicional.

Casos de substitució de pena per expulsió del territori nacional

- En tots els casos comunicar al fiscal delegat d'estrangeria de la fiscalia provincial corresponent la previsió de compliment tres mesos abans de la part de condemna acordada per a l'expulsió, o bé la proposta de classificació o progressió a 3r grau a efectes d'expulsió.
- Concurrència de penes:**
- Demanar a l' AIS si és viable l'expulsió.
- Comunicar a la resta de causes que no té substitució que té una/es causa/es que té substitució de pena per expulsió als efectes de que es pronunciïn sobre la substitució o no de la pena/es per expulsió.
- Si tots substitueixen comunicar-lo a l' AIS 3 mesos abans de la data de compliment parcial de les penes o a l'inici del procés de classificació o progressió a 3r grau.

Casos de substitució de pena per expulsió del territori nacional

- Si alguns dels tribunals no resol la substitució de la pena per expulsió s'ha de comunicar a l' AIS, JVP i a la resta dels tribunals *sentenciadors*. Així com la continuació del compliment ordinari, tret que algun tribunal indiqui el contrari.
- Actuacions comuns als procediments de substitució de pena per expulsió:**
- Notificar, conforme l'art. 27 RP, al Ministeri Fiscal a través del fiscal delegat d'estrangeria qualsevol modificació respecte de l'execució de la substitució o el compliment de la pena substituïda.

Casos de substitució de pena per expulsió del territori nacional

Intern que compleix dues causes:

- 1a. Causa no substituïda i que no vol substituir de 6-6-0 per tràfic de drogues que compleix en primer lloc (per art. 75 CP i per ordre d'arribada)
- Inici 20/11/18 - Finalitza 5/1/23

- 2a causa substituïda parcialment
- 3-0-0 per tràfic de drogues substituïda al compliment de la 1/3 part (un any) o tercer grau / llibertat condicional
- 0-6-0 per falsificació de document oficial (no substituït per expulsió)
- Inici 6/1/23 Finalitza 3/7/26 Data d'expulsió: 6/1/24

Què passa amb els 6 mesos per falsificació?

Problemàtica d'aplicació de l'art. 75 CP. Cas pràctic

PRIVACIÓ DE LIBERTAD

| | <u>AÑOS</u> | <u>MESES</u> | <u>DÍAS</u> | |
|--------------------|-------------|--------------|-------------|---|
| Pena..... | 3 | 0 | 0 | DELITO CONTRA LA SALUD PUBLICA |
| Pena..... | 0 | 6 | 0 | UN DELITO DE FALSIFICACIÓN DOC. OFICIAL |
| Pena en días | 1275 | | | |

Del Al Días
Abono por detenció se aplicó en la Ejec. ~~XXXX~~ de la A. Nacional Sala Penal 3ª
La preventiva por esta causa se aplicó en la Ejec. ~~XXXX~~ de la A. Nacional Sala Penal nº 3

En virtud de lo acordado en sentencia de fecha 01/04/2019 la expulsión se aplicará solo al delito contra la salud pública y cuando haya cumplido 1/3 de la condena, siendo la fecha de cumplimiento el 05/01/2024 por lo que la expulsión se puede producir al día siguiente o bien, cuando el penado acceda al tercer grado, o le sea concedida la libertad condicional con prohibición de regreso durante 5 años al territorio nacional. Se hace la observación de que la expulsión no se incluye en el delito de falsificación de documento oficial

| | |
|------------------------|------------|
| Total días abono | 0 |
| Restan | 1275 |
| Inicia el día | 06/01/2023 |
| Termina el día | 03/07/2026 |

Casos de substitució de pena per expulsió del territori nacional

APROBAR LA LIQUIDACION DE CONDENA RECTIFICADA practicada en fecha 11/07/2019, relativa a la pena privativa de libertad impuesta al penado ~~XXXXXXXXXX~~, con fecha prevista de finalización 03/07/2026.

Habiéndose acordado la expulsión del penado, adjuntando copia de dicha resolución, en su caso, procede asimismo comunicar esta resolución a Servicios Penitenciarios, al Centro Penitenciario, Juzgado de Vigilancia Penitenciaria y Fiscalía de Extranjería, a fin de que:

1.- dos meses antes de la fecha de cumplimiento de la proporción de pena establecida como de cumplimiento efectivo antes del momento de su sustitución, comuniquen a este Tribunal dicha fecha, procediéndose en la misma a materializar la expulsión.

2.- igualmente deberá comunicarse la fecha de libertad condicional o de clasificación en tercer grado, procediéndose en la misma a materializar la expulsión.

a tal efecto líbrense las correspondientes comunicaciones a la Brigada de Extranjería y Fronteras (CNP) para que lleven a cabo la expulsión llegado ese momento a la mayor brevedad, comunicando a la mayor brevedad al Tribunal la fecha de expulsión y, una vez llevada a cabo, su efectiva realización.

La expulsión se llevará a cabo sin necesidad de otra orden o mandato del tribunal sirviendo la presente resolución a todos los efectos, de mandamiento y orden para proceder en el momento de llevar a cabo la expulsión, a la definitiva excarcelación y conducción para expulsión de la persona penada.

Casos de substitució de pena per expulsió del territori nacional



De no poderse llevar a efecto deberá comunicarse sin demora a este Tribunal a los efectos de lo prevenido en el art. 89.8 CP.

Hecho ello procédase al archivo provisional de la causa hasta llegado el momento de hacer efectiva la sustitución por expulsión.

Notifíquese oportunamente esta resolución al Ministerio Fiscal y a las partes, haciéndoles saber que la misma no es firme y que contra ella cabe recurso de SUPLICA en el plazo de tres días desde el siguiente al de su notificación ante este mismo Tribunal.

Firme que sea esta resolución, remítase testimonio al Centro Penitenciario, adjuntando certificación de la liquidación aprobada.

Así lo acuerdan y firman las Iltras. Señorías de la Sala, doy fe.-


Problemàtica d'aplicació de l'art. 75 CP. Cas pràctic

Casos de substitució de pena per expulsió del territori nacional

En virtud de lo acordado por proveido de esta fecha, dictado en las diligencias de la referencia, seguidas en este Juzgado contra , remito a Vd. el presente a fin de informarles que visto que el art. 75 C.P. es imperativo al señalar que "cuando todas o algunas de las penas correspondientes a las diversas infracciones no puedan cumplirse simultaneamente por el condenado se seguirá el orden de su gravedad para su cumplimiento sucesivo en cuanto sea posible impide al presente Juzgado hacer lo instado.

El propio Ministerio Fiscal en su informe de 19/04/18 en la ejecutoria 2614/17 del Juzgado Penal nº 24 ya informa que no es posible excepcionar el art. 75 C.P. y así lo expone el oficio recibido el 18/12/2018..

En Barcelona, a 29 de enero de 2019



Casos de substitució de pena per expulsió del territori nacional

La FISCAL, en la executoria arriba indicada, evacuant el trasllado conferido por Diligencia de Ordenación de 11 de abril de 2018, a la vista de lo solicitado por el Centro Penitenciario y del traslado conferido por el Juzgado, DICE:

El penado se halla interno en Centro Penitenciario cumpliendo de forma efectiva la condena objeto de autos. Esta sujeto igualmente al cumplimiento de otras cuatro condenas objeto de sendas ejecutorias.

El artículo 75 CP resulta taxativo a la hora de regular el cumplimiento sucesivo de las condenas. Dice así dicho precepto: *"cuando todas o algunas de las penas correspondientes a las diversas infracciones no puedan ser cumplidas simultáneamente por el condenado, se seguirá el orden de su respectiva gravedad para su cumplimiento sucesivo, en cuanto sea posible"*. En aplicación de dicho precepto, el interno debe cumplir sucesivamente las condenas privativas de libertad impuestas, según su orden de gravedad, mediante un cumplimiento enlazado de las mismas y conforme al siguiente orden:

Casos de substitució de pena per expulsió del territori nacional

1ª.- EJECUTORIA [REDACTED] del Juzgado de lo Penal nº 24 de Barcelona. Pena de 2 años de prisión (es la Ejecutoria que nos ocupa). Sustituida parcialmente por expulsión cuando cumpla los 2/3 de la condena. Según liquidación practicada en autos inició el cumplimiento de la pena el 18.12.2017, y está previsto el fin de la misma el 12.12.2019.

Casos de substitució de pena per expulsió del territori nacional

2ª.- EJECUTORIA [REDACTED] del Juzgado de lo Penal nº 12 de Barcelona. Pena de 1 año 11 meses y 29 días. Sustituida parcialmente por la expulsión cuando cumpla la mitad de la condena.

3ª.- EJECUTORIA [REDACTED] del Juzgado de lo Penal nº 2 de Vilanova i la Geltrú. Pena de 1 año y 9 meses. Sustituida parcialmente por la expulsión cuando cumpla la mitad de la condena.

4ª.- EJECUTORIA [REDACTED] del Juzgado de lo Penal nº 12 de Barcelona. Pena de 11 meses de prisión. No consta pronunciamiento de sustitución por expulsión.

5ª.- EJECUTORIA [REDACTED] del Juzgado de lo Penal nº 21 de Barcelona. Pena de 6 meses de prisión. No consta pronunciamiento de sustitución por expulsión.

Según la ficha de situación procesal penitenciaria está previsto el fin de las penas; contempladas de forma íntegra, el 08.12.2023.

Casos de substitució de pena per expulsió del territori nacional

Dado que en las tres primeras ejecutorias se ha ordenado el cumplimiento parcial de las penas y sustitución del resto por expulsión del territorio, peticiona el Centro Penitenciario que se altere el cumplimiento sucesivo de las condenas relacionado más arriba de modo que se cumplan primero las Ejecutorias 4ª y 5ª, y después aquellas en las que se ha acordado la expulsión -entre las que se encuentra la que nos ocupa- para que la medida sustitutiva resulte efectiva.

Entendemos sin embargo que lo solicitado por el Centro Penitenciario no resulta posible a tenor del art. 75 del CP más arriba transcrito y que por tanto, la gravedad de las penas a las que está sujeto el interno marca el orden de cumplimiento sucesivo no admitiendo la solución planteada por el Centro.

Respecto de cada pena en la que se ha decretado la expulsión sustitutiva parcial deberá cumplirse el límite señalado en cada ejecutoria (la mitad o las dos terceras partes) y siendo que está sujeto a varias ejecutorias, la efectiva expulsión decretada (la materialización en sí de la medida) quedará diferida al momento en el que el interno ya haya cumplido las penas (o la parte de las penas) a las que está sujeto, con los límites de

Casos de substitució de pena per expulsió del territori nacional

FISCALIA PROVINCIAL
BARCELONA

cumplimiento fijados. De esta forma, en la ejecutoria que no ocupa debe cumplir los 2/3 de la misma y a partir de entonces procede la expulsión. No obstante resulta evidente que no podrá materializarse pues está sujeto al inicio entonces de la siguiente pena, la que es objeto de la Ejecutoria nº 2ª, donde debe cumplir la mitad de la pena. A partir de ahí deberá iniciarse el cumplimiento de la nº 3ª, donde también está limitada a la mitad de la pena. Las tres expulsiones acordadas quedarán entonces diferidas al cumplimiento de las nº 4ª y 5ª, salvo que en ellas se haya resuelto la íntegra sustitución por expulsión, lo que dará paso a la efectiva salida del territorio del penado por la totalidad de las ejecutorias. Para ello y para que pueda este Ministerio instar, en su caso y si así procediese, la íntegra sustitución por expulsión de las penas de 11 meses y 3 meses a las que está sujeto el interno por ejecutorias 2322/17 (J.P. nº 12 Barcelona) y 3157/14 (J.P. nº 21 Barcelona) resultaría recomendable que por el Centro Penitenciario se hiciera llegar a la Fiscalía de Extranjería de esta ciudad la correspondiente solicitud del interno reclamando para sí la expulsión, informe jurídico y social correspondiente y copia de las

Problemàtica d'aplicació de l'art. 75 CP. Cas pràctic

Casos de substitució de pena per expulsió del territori nacional

llegar a la Fiscalía de Extranjería de esta ciudad la correspondiente solicitud del interior reclamando para sí la expulsión, informe jurídico y social correspondiente y copia de las sentencias condenatorias que constituyen el objeto de las ejecutorias [REDACTED] y [REDACTED], de modo que, como es práctica habitual en esta Fiscalía, pueda instar el Fiscal a cada uno de los Juzgados afectados, si así procede por fecha de hechos y concurrencia de presupuestos, la íntegra sustitución por expulsión de penas de 11 y 3 meses que aún están por cumplir.

Barcelona, a 16 de abril de 2018

El Fiscal. [REDACTED]

