CONCLUSIONES CURSO: “POLICÍA JUDICIAL Y JURISDICCION DE MENORES”

Madrid, CEJ del 21 al 23 de setiembre de 2009

RESEÑAS Y DETERMINACION EDAD INDOCUMENTADOS

DETENIDOS POR DELITOS:

- En todo caso de detención de un menor indocumentado por la comisión de un delito y que carezca de cualquier tipo de identificación (por ser extranjero u otra circunstancia) se impone como una de las primeras diligencias en atestado su **RESEÑA y cotejo de identidad**, con otras que pudieran ya constar en los archivos policiales
- En la reseña y ficha de identidad policial se hará figurar la edad resultante de las pruebas
- Sólo si se comprueba que el detenido no figura con anterioridad registrado en los archivos policiales se recabará del Juez de Instrucción la autorización para la práctica de las pruebas médicas tendentes a determinar la edad

MENORES INDOCUMENTADOS IMPLICADOS EN FALTAS

- Se procederá a su conducción a dependencias policiales para verificar su identidad y ser puestos a disposición de sus padres o guardadores o trasladarles a un centro de protección, y sin perjuicio de promoverse los procedimientos correspondientes contra los padres por las eventuales responsabilidades penales que contra ellos pudieran derivarse
- En el caso de que no apareciesen sus padres o representantes legales, carezcan de ellos y/o no se aportase documentación o no fuese fiable, antes de ser trasladados a un centro de protección se procederá al cotejo de identidad y reseña de igual manera que con los “MENAS” (Menores Extranjeros No Acompañados)

MENORES EXTRANJEROS NO ACOMPAÑADOS

- En cumplimiento de lo dispuesto en la Circular 2/06 de la FGE y ap. 8.2.1c de Instrucción 11/07 se obtendrá la reseña dactilar del menor y se consultará el Registro de Menores Extranjeros No Acompañados
- Sólo si no figura con anterioridad en tal Registro se recabará del Fiscal la autorización de las pruebas médicas en orden a determinar su edad

- Se prescindirá de tales pruebas si por sus características físicas se reputase indubitablemente menor
- El contraste inmediato de la huella en el Registro del art.111 del Reglamento de Extranjería es vital en todo caso, y cuando se presentan pasaportes de muy dudosa autenticidad es esencial para evitar el malgasto innecesario de recursos de Protección por parte de las entidades públicas.
- Sin perjuicio del establecimiento de un marco legislativo más claro y menos disperso, se hace preciso, entretanto, dirigir instrucciones claras y concretas a los centros de protección para que no hagan entrega de un menor a sus padres o cuidadores sin cerciorarse de la presentación de documentos auténticos de unos y otros.

RESEÑA DE ADN

- Necesidad de que la reseña se extienda al ADN, tomando las muestras necesarias al menor cuando se trate de delitos graves, tal y como para los adultos se prevé en la L.O 10/07
- Respecto al procedimiento, y mientras no se produzca un eventual pronunciamiento por parte de la FGE o la Fiscalía Delegada, y sin perjuicio de lo que definitivamente pueda resolverse, pueden ser aconsejables protocolos a nivel provincial o de CA como el de la Fiscalía Provincial de Valencia

BASES DE DATOS RELATIVAS A MENORES

- Necesidad de establecer los protocolos precisos (entre Policía Científica, GRUMES, Policías Autonómicas, Fiscalía y Juzgados) que permitan la comunicación de datos relativos a menores en las investigaciones y procedimientos, con garantías de exactitud.
- En el mismo sentido para que en las bases de datos figure una edad o fecha de nacimiento acreditadas en un procedimiento, sin que se perpetúen datos inexactos, oficiando, si es necesario a Policía Científica a tales fines

PRUEBAS MÉDICAS PARA DETERMINAR LA EDAD

CUANDO SE HA COMETIDO UN DELITO:

- La competencia es del **JUEZ DE INSTRUCCIÓN**, conforme a art. 375 L.E.Cri., Instrucción 2/01, y art. 2-9 Reglamento 30-7-05 (También Ap.4-14-2 y 3 Instrucción 12-9-07) .

- No parecen acertadas con carácter general las previsiones de los ap. 3.15.h y 3.3.3 c de que sea el Fiscal quien deba acordar las pruebas cuando “*se dude si el imputado es menor de 14 años*”

CUANDO NO HAY DELITO:

- La competencia es del **FISCAL DE MENORES**, conforme al art. 35 de la L.O 4/00 de Extranjería, que es un supuesto de **protección** de carácter administrativo.
- Exigencia de la rigurosidad debida de tales pruebas especialmente en supuestos de reforma y que los resultados de las pruebas radiológicas sean corroborados por Médico Forense, practicando las pruebas complementarias precisas

INSERCIÓN DE REQUISITORIAS

- Conveniencia de canalizar o dar cuenta a los GRUMES de las órdenes de averiguación de paradero y detención que se emitan, debiendo consignarse el nº ordinal de informática del requisitoriado.
- Cuando se identifique por las Fuerzas y Cuerpos de Seguridad a un requisitoriado, especialmente si la orden es de detención, se hace preciso prestar especial atención a la fecha en que se expidió, y coordinarse, siempre que fuera posible, con la Fiscalía requirente por si el hecho que la motivó pudiese estar prescrito.
- Para evitar, no obstante ese problema, **debería consignarse por las Fiscalías**, con carácter general y teniendo en cuenta el plazo de prescripción del delito o falta, la fecha de inicio **y de cese de la requisitoria**, así como el motivo y todos los datos que permitan la correcta identificación del menor.
- Una vez verificada la detención en cumplimiento de una requisitoria, se acordará su cese por la Fiscalía -si no hubiese hecho constar fecha de cese conforme a lo antes dicho-, y se procederá a dar su baja por la Policía actuante
- Conveniencia de que los “controles específicos” sean bastante limitados y que si el menor no es localizado se expidan órdenes generales para la averiguación de paradero o detención

FUGAS DE CENTROS DE REFORMA

- Parece deseable en el marco actual que se elabore un “Protocolo de fugas” a efectos de unificar criterios.
- Entretanto, una práctica conveniente sería que una vez comunicada por un centro de reforma la fuga de un menor a las Fuerzas y

Cuerpos de Seguridad, se inserte automáticamente por la Policía la orden de busca y reintegro, sin perjuicio de que se emita luego por el Juez competente.

- Conforme a la situación actual, en los lugares en que la práctica exige la previa denuncia del Centro sería deseable que se realizara por medios telemáticos (Internet) para ganar tiempo y que los Centros facilitaran todos los datos de filiación del menor, pues en algunos casos no se hace así.
- Lo anterior sin perjuicio de abrirse posteriormente en Fiscalía o Juzgado diligencias por quebrantamiento de condena

MENORES DETENIDOS

- Sin perjuicio del riguroso cumplimiento de las previsiones contenidas en los arts. 17 L.O 5/00, art. 2 del Reglamento de 30 de julio de 2004 y la observancia del Protocolo de la Instrucción 11/07, se hace precisa una coordinación entre las Fiscalías de Menores y las Fuerzas y Cuerpos de Seguridad, a nivel provincial, estableciendo criterios generales, comunicaciones y puesta a disposición de los menores detenidos, ya fuere verbalmente o por escrito.
- Lo anterior sin perjuicio de lo que se disponga en cada caso concreto, teniendo en cuenta el conjunto de circunstancias del hecho y menor
- Dentro de las comunicaciones a que se refieren, para los casos de detención los preceptos y normativa citados, resulta especialmente interesante el apoyo, asesoramiento y canales de comunicación que pueden brindar los GRUMES y Equipos Especializados con las unidades, Comisarías o Destacamentos que carezcan de esa cualificación conforme ap.2.2.1 c y d Instrucción 11/07.
- Debe ser sometida a estudio y consideración, como conveniente en algunos casos la posibilidad esbozada en el ap.4.11.2 de la Instrucción 11/07 de que el Fiscal pueda permitir la declaración del menor en dependencias policiales sin su representante legal, teniendo en cuenta sus circunstancias y con la anuencia de su abogado.

DETENCIÓN DE MENORES EN EL EXTRANJERO COMO CONSECUENCIA DE ÓRDENES EXPEDIDAS

(Conforme Dictamen 9/08, de 30 sept. FGE):

- Con arreglo a la Ley 3/2003, 14 marzo, sobre la orden europea de detención y entrega: Art. 5:
 - Cuando se trata del ejercicio de acciones penales, sin haber recaído condena firme es preciso como requisito que el delito lleve aparejada una pena o medida de seguridad **privativa de libertad imponible** de al menos **12 meses de internamiento en centro cerrado**.

- Cuando se trate de **condena** en sentencia firme se requiere igualmente que **sea privativa de libertad en cerrado** y que el período de cumplimiento **no sea inferior a 4 meses**.
- Art. 12: Se **DENEGARÁ**: Cuando por razón de su edad no pueda ser considerado penalmente responsable según CUADRO ANEXO a estas conclusiones.
- El órgano competente: Art. 2, 1: “autoridades judiciales de emisión”: **Juez de Menores**.
- Art. 5, 2 Ley 4/1985, de 21 de marzo, de Extradición Pasiva: Denegación:
 - Persona menor de 18 años
 - Residencia habitual en España
 - Su extradición impida su reinserción social.
- Como casos hasta ahora se citan:
 - Resolución de la Corte Suprema Polaca: Resolución del TS de 21 julio 2006 (1KZP 21/2006).
 - Auto de la Sala de lo Penal de la Audiencia Nacional, Sección Primera, de 5 de febrero de 2008.

POLICÍA JUDICIAL Y ENTORNO ESCOLAR

- En cumplimiento del ap. 7.1.1 de la Instrucción 11/07 parece especialmente aconsejable como elemento de prevención acercamiento y confianza, el desarrollo regular de charlas y conferencias en los colegios por expertos policiales.

IDENTIFICACIONES FOTOGRAFICAS. **RECONOCIMIENTOS EN RUEDA**

- ▶ **NO SON PRECISOS** (Ni las ruedas)
 - En casos de identidad notoria
 - Reconocimientos “espontáneos”, jurisprudencialmente admitidos:
 - * Identificación subsiguiente a detención
 - * Víctima identifica en la calle días después
 - * Encuentro entre víctima y autor en dependencias policiales o judiciales

-EXHIBICIÓN DE FOTOGRAFÍAS EN EL ATESTADO:

- No requiere autorización del Fiscal ni judicial (Apdo. 4-15-1 Instrucción 12-9-07 Secretaria de Estado).
- Debe ser un punto de partida de la investigación (cuando no existe otra manera de identificar al autor), ya que no es un fin en sí misma,

al no ser válida *per se* (salvo casos excepcionales) para desvirtuar presunción de inocencia conforme a reiterada jurisprudencia del TS.

-Debe usarse una pluralidad de fotos y evitar disimilitudes relevantes en la composición

- Debe quedar constancia documental, adjuntando copia de las fotografías

- Cabe la utilización de todo tipo de fotografías:

- Periódico, revistas
- Reportaje de boda
- Realizada en la vía pública
- Obtenidas de redes sociales en internet

- Exhibición de fotografías del DNI :

▶ Su utilización constituye un tratamiento de datos personales, constituyendo su comunicación una **cesión de datos**.

▶ Las unidades policiales que hacen uso de ellas son **terceros**, estando prevista la cesión de datos en el art. 22, 2 LO de Protección de Datos Personales.

▶ **Por ello ninguna norma excluye la utilización de fotografías de menores sin antecedentes penales o policiales, y no necesita autorización del Fiscal ni judicial.**

▶ Tal utilización sólo se llevará a cabo en caso de insuficiencia de ficheros policiales, al no contar con otras fotografías del sospechoso.

▶ Se incluirá en el atestado en la composición, junto a la fotografía del DNI del menor sospechoso, otras correspondientes a menores ya reseñados.

▶ No puede elaborarse un álbum expreso de reseñas fotográficas, art. 22.4 LOPDP.

-RECONOCIMIENTOS EN RUEDA:

▶ Sólo cabe por orden o con autorización del Fiscal o Juez de menores (Art. 2-10 Reglamento; también Apdo. 4-15-1 Instrucción 12-9-07 Secretaria de Estado)

▶ Debe estar presente en todo caso el abogado del menor

▶ En la formación de los integrantes de la rueda:

- Deben evitarse disimilitudes que introduzcan un sesgo desfavorable al imputado (Es muy conveniente realizar fotografías de los componentes en caso de impugnación por la defensa, amén de reflejar tal circunstancia en el acta)

- Número no determinado (incluso con tres admite TS)
- Pueden entrar mayores de edad según casos
- ▶ Es obligatorio concurrir para los testigos (Art. 420 L.E Cri)
- ▶ Para partícipes: es preciso el consentimiento de menores y representantes legales, salvo mayores de 16 años que no es necesario el consentimiento de los representantes (2-10 Reglamento) o menores emancipados.
- ▶ **Debe erradicarse, como práctica errónea detectada en algún caso, el introducir a los padres o representantes legales del menor imputado** en la rueda de reconocimiento junto al testigo o perjudicado, por contraria a la propia naturaleza de esta diligencia, por razones obvias de seguridad de la víctima y porque ni el art. 22, ni ningún otro de la L.O 5/00 obligan a ello en ningún caso.
- ▶ Se debe valorar en el futuro las posibilidades de realizar las ruedas convencionales, especialmente en las pequeñas capitales de provincia, donde no existan centros de reforma y/o en CA de gran extensión geográfica, **a través de videoconferencia u otros medios telemáticos** o virtuales de tratamiento de imágenes, con las debidas garantías

CUADRO ANEXO DE LÍMITES DE EDAD EN LA LEGISLACIÓN JUVENIL EUROPEA

Alemania	14/18/21	Italia	14
Austria	14/16/18/21	Kosovo	14/16/18/21
Bélgica	16*/18	Letonia	11/14/18
Bulgaria	8/14/16/18	Lituania	14*/16/18/21
Chipre	14/16/18/21	Luxemburgo	18
Croacia	14/16/18/21	Noruega	15
Dinamarca	15/18/21	Polonia	13/15*/17/18
Escocia	8/16/21	Portugal	12/16/21
Eslovenia	14*/16/18/21	Rep. Checa	15/18
España	14/16/18	Rumanía	14/16/18/21
Finlandia	15/18	Rusia	16
Francia	10/13/16/18	Serbia	14/16/18/21
Grecia	8/13/18/21	Suecia	15/18/21
Holanda	12/16/18/21	Suiza	10/15/16/18/25
Inglaterra/Gales	10/12/15/18	Turquía	11
Irlanda	10*/12/14/16/18	Ucrania	14*/16/18/21
Irlanda del Norte	10/16/17/18/21		