Yolanda Valdivielso García

La **personación procesal** ante el Juzgado de instrucción y de menores

BOSCH PROCESAL

Esta obra trata de colmar los distintos vacíos legales con los que nos encontramos en la regulación legal de la personación en el proceso penal, poniendo a disposición del lector diversas soluciones dirigidas a cumplir las expectativas legales de quienes deben o quieren participar como parte.

Desde una perspectiva práctica, fundamentada en la doctrina, jurisprudencia y práctica forense, se examinan y clarifican diversos aspectos relacionados con la intervención de las distintas partes en el proceso penal como acusadoras, investigadas y responsables civiles, así como los requisitos, facultades, actuaciones y efectos de su personación en el proceso penal.

BOSCH PROCESAL

ISBN: 978-84-948096-2-0

Yolanda Valdivielso García

LA PERSONACIÓN PROCESAL ANTE EL JUZGADO DE INSTRUCCIÓN Y DE MENORES

Barcelona
2018

BOSCH EDITOR

© FEBRERO 2018 YOLANDA VALDIVIELSO GARCÍA

© FEBRERO 2018 BOSCH EDITOR

Librería Bosch, S.L.
http://www.jmboscheditor.com
http://www.libreriabosch.com
E-mail: editorial@jmboscheditor.com

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra (www.conlicencia.com; 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

ISBN papel: 978-84-948096-2-0
ISBN digital: 978-84-948096-3-7
D.L: B 1642-2018

*(*Diseño portada y maquetación: Cristina Payà *(cspaya@sbeditorialdesign.com*

Printed in Spain – Impreso en España

PRESENTACIÓN

Mi actividad como Letrado de la Administración de Justicia en un juzgado de instrucción hace que esté en contacto directo con la problemática que se plantea a la hora de personarse en el proceso, y concretamente en el proceso penal, dada su escasa regulación y tratarse de una materia muy poco estudiada por los procesalistas.

Consecuencia de esta inquietud nos ha llevado al estudio de esta materia, donde se analiza el concepto, naturaleza, fundamento y efectos de la personación; para continuar el examen de las distintas partes que pueden o deben personarse en el proceso penal, así como sus requisitos, consecuencias y efectos.

Nuestras aportaciones pretender hacer ver que de la regulación legal se infiere que existen muchas lagunas legales, que llevan a que en la práctica forense, no exista una unanimidad de criterios a la hora de sentar las bases para personarse de forma correcta; existiendo una profunda inseguridad por parte de quienes ejercen sus facultades y cumplen con sus responsabilidades dentro de un proceso, cuando pueden verse afectados por sus resultados.

En el presente tratado hemos optado por examinar la distinta problemática que surge en torno a esta figura. Acercando al lector a algunas de las posturas que, tanto la doctrina como la jurisprudencia, ofrecen de cara a unificar criterios y aclarar las dudas que puedan surgir a quien aspira a personarse correctamente ante el juzgado de instrucción y/o de menores para ejercitar sus derechos y cumplir con sus obligaciones.

SUMARIO

ABREVIATURAS 21

CAPÍTULO PRIMERO

CONCEPTO, NATURALEZA JURÍDICA, FUNDAMENTO, REQUISITOS Y EFECTOS DE LA PERSONACIÓN EN EL PROCESO PENAL 23

I. Concepto 27

II. Naturaleza jurídica 32

1. Acto procesal de parte 32

2. Acto sujeto a una serie de requisitos de forma, tiempo, plazo, lugar y lengua 35

3. Acto potestativo/imperativo 37

4. Acto subsanable 38

III. Fundamento jurídico de la personación en el proceso penal 39

IV. Requisitos que integran la personación procesal 44

1. Capacidad para ser parte 45

2. Capacidad procesal 46

3. Legitimación 48

4. Postulación procesal 50

A) El poder de representación para pleitos 53

V. Efectos de la personación 60

A) Ejercicio de acción penal 62
B) Ejercicio de la acción civil 68

CAPÍTULO SEGUNDO
PERSONACIÓN DE LAS PARTES ACUSADORAS (I) 75
I. El Ministerio Fiscal 78
1. Cuestiones previas 78
2. Concepto, regulación legal y naturaleza jurídica 79
3. Capacidad y legitimación del Ministerio Fiscal 82
A) Delitos de injurias y calumnias 86
B) Delitos leves privados y semipúblicos 86
C) Delitos de agresiones, acoso o abusos sexuales 89
4. La adquisición de la condición de parte 90
5. Intervención en el proceso penal 91
6. Falta de imposición de costas al MF 96
II. El Abogado del Estado 97
1. Concepto y regulación legal 98
2. La legitimación en el proceso penal 99
A) La legitimación cuando el Estado o sus organismos son perjudicados 99
B) La legitimación de la Abogacía del Estado en defensa y representación de Autoridades y funcionarios públicos 100
3. La adquisición de la condición de parte 101
4. Postulación 102
5. Costas procesales 102
A) Costas a favor de la Administración del Estado. 102
B) Costas en contra de la Administración del Estado 104

III. El Acusador particular 104
1. Concepto y fundamento jurídico 104
2. Capacidad y legitimación 111
A) Ofendidos y perjudicados 112
B) Asociaciones de víctimas y personas jurídicas. 116
C) Excepciones al ejercicio de la acción particular en base al art. 103 de la LECrim 118
D) La legitimación en los delitos de abandono de familia 120
E) La legitimación de familiares como acusadores particulares de familiares y herederos del ofendido 121
F) La legitimación en los delitos de violencia de género por persona distinta a la víctima 123
G) La legitimación en el supuesto de delitos sin víctimas o desconocidas 125
H) La legitimación en los recursos 125
I) La legitimación en la ejecución 127
3. Formas de iniciarse el procedimiento a instancia de parte: la denuncia y la querella 128
A) Denuncia 130
B) La querella 134
4. El ofrecimiento de acciones 136
A) Concepto 136
B) Regulación positiva 138
C) Sujetos destinatarios del ofrecimiento de acciones 139
D) Sujetos que deben efectuar el ofrecimiento de acciones 141
E) Forma 144

F) Momento en que debe realizarse 146
G) Contenido 148
H) Efectos del ofrecimiento de acciones 151
I) Omisión del ofrecimiento de acciones 152
5. Procedimiento 155
A) Postulación 155
B) El derecho de asistencia jurídica gratuita 162
C) Plazo preclusivo para la personación en el proceso penal como acusador particular una vez iniciado el proceso penal 163
D) Modo de personarse 177
E) Órgano ante el que deberá personarse y resolución que en su caso se dicte 177
F) Costas procesales causadas en ejercicio de la acusación particular 178
6. Ejercicio de la acusación particular por varios perjudicados u ofendidos 183
7. Efectos para el acusador particular personado en el procedimiento 188
8. Efectos de la falta de personación del acusador particular 193

CAPÍTULO TERCERO
PERSONACIÓN DE LAS PARTES ACUSADORAS (II) 197
I. El Acusador privado 197
1. Concepto de acusador privado 197
2. Capacidad y legitimación 199
3. Procedimiento 204
A) Postulación 204
B) Forma de ejercicio 205

C) Órgano competente 207
D) Costas 207
4. Efectos 208
II. El Acusador popular 210
1. Fundamento 211
2. Concepto, naturaleza jurídica y regulación legal 214
3. Legitimación 217
A) Los extranjeros y ciudadanos de la Unión Europea 219
B) Personas físicas exceptuadas 222
C) Excepciones a la exclusión 226
D) La persona jurídica como acusador popular 228
E) Las Administraciones Públicas como acusadoras populares 229
F) Ejercicio de la acusación popular en los delitos de violencia de género 233
G) Ejercicio de la acción popular por asociaciones cuando sus socios están legitimados para el ejercicio de la acusación particular 236
H) ¿Qué sucede cuando quien se persona como acusador popular, resulta, cuando menos ser responsable civil directo, de la instrucción practicada? 236
4. Procedimiento 237
A) Necesidad formular querella 237
B) Exigencia de fianza 246
C) Intervención de abogado y procurador 252
D) Que los hechos sean constitutivos de delito 254
5. Efectos de la personación 255
A) En la fase de instrucción 255

B) En la fase intermedia 257
C) En la fase de juicio oral 262
D) Medios de impugnación una vez finalice el juicio oral 262
E) En la fase de ejecución 263
F) Ejercicio de la acción civil 263
6. Costas de la acusación popular 264

CAPÍTULO CUARTO
LA PARTE ACUSADA 267
I. Cuestiones previas 267
II. El investigado 268
1. Concepto doctrinal de investigado 269
2. Concepto de investigado conforme a la LECrim vigente 272
3. Concurrencia excepcional de la posición de acusador/acusado 274
III. Capacidad para ser parte, capacidad procesal y legitimación para personarse como investigado 275
1. Capacidad para ser parte y capacidad procesal 275
2. Legitimación 278
IV. Procedimiento para la personación del investigado 280
1. Postulación procesal. Representación y defensa técnica 280
A) Momento desde el que es preceptivo el nombramiento de abogado al investigado 283
B) Modos de designar abogado y procurador 288
C) Supuestos en que el abogado ejerce además de la defensa técnica la representación del investigado 296
2. Órgano competente ante el que cabe la personación 297

A) Órgano competente ante el que han de personarse las personas aforadas 298
3. Forma de personarse 304
A) Acreditación de la representación del letrado que se persona en las actuaciones para ejercer la defensa y representación del investigado 305
B) Personación del investigado/acusador 305
C) Personación cuando concurran varios investigados 306
4. Momento a partir del cual el investigado adquiere la condición de parte 307
5. Decisión judicial sobre la personación y recursos que caben 315
6. Costas procesales acerca de la personación del investigado 315
V. Efectos de la personación 315
A) En la fase de instrucción 319
B) En la fase intermedia 320
C) Fase de celebración de juicio 323
D) Fase de recursos 326
E) Fase de ejecución 326
VI. La personación de la persona jurídica como investigada 328
1. Cuestiones previas 328
2. Concepto de persona jurídica 329
3. Capacidad, legitimación y postulación de las personas jurídicas para personarse como investigadas 330
A) Capacidad para ser parte 330
B) Capacidad procesal 334
C) Legitimación 337
D) Postulación procesal 337

4. Efectos 340
A) Juicio oral 341

CAPÍTULO QUINTO
LAS PARTES CIVILES 343
I. Cuestiones previas 343
II. Actor civil 346
1. Concepto y regulación legal 346
2. Capacidad y legitimación 348
A) El agraviado 350
B) La familia y herederos 351
C) El tercero 354
D) El Ministerio Fiscal 362
3. Procedimiento para la personación 364
A) Postulación 364
B) Órgano competente y recursos contra la resolución que acuerda sobre la personación 365
C) Plazo preclusivo en el que puede mostrarse parte en la causa como perjudicado 365
D) Modo de adquisición de la condición de parte . 367
E) Compatibilidad procesal de actuar como perjudicado y responsable civil 372
F) Costas procesales 372
4. Efectos de la personación para el actor civil 373
III. Responsable civil directo 377
1. Concepto y regulación legal 377
2. Capacidad y legitimación 378
A) Autores y cómplices 378
B) Las compañías de seguros 379

C) Las personas jurídicas 382
D) Supuestos de exención de responsabilidad criminal del art. 118 LECrim 382
E) Los que participan a título lucrativo 385
3. Procedimiento para la personación 386
A) Postulación 386
B) Órgano competente ante el que deberá personarse, resolución que acuerda la personación y recursos 387
C) Momento procesal de la adquisición de la condición de responsable civil 388
4. Efectos 390
IV. Responsable civil subsidiario 391
1. Concepto y regulación legal 391
2. Legitimación 392
A) Padres y tutores 393
B) Titulares de medios de comunicación 394
C) Titulares de establecimientos 394
D) Titulares de vehículos 396
E) Administración Pública 397
F) Supuestos de concurrencia de acusador particular y responsable civil subsidiario 399
3. Procedimiento para personarse 400
A) Cuestiones previas 400
B) Postulación 401
C) Órgano ante el que han de personarse, resolución que acuerda sobre su personación y recursos contra la misma 401
D) Plazo y modo de personarse 401
4. Efectos 402

V. El tercero afectado por el comiso 403
1. Cuestiones previas 403
2. Legitimación 405
A) Activa 405
B) Pasiva 406
3. Procedimiento 408
A) Postulación 408
B) Órgano competente 408
C) Modo de adquirir la condición de parte 409
D) Efectos 410

CAPÍTULO SEXTO
JURISDICCIÓN DE MENORES. LA PERSONACIÓN DE LOS MENORES DE EDAD RESPONSABLES PENALES 411
I. Aspectos generales 411
II. La personación de la acusación particular en el proceso penal de menores 412
1. Cuestiones previas 412
2. Personas legitimadas para ejercer la acusación particular 415
3. Procedimiento para la personación de la acusación particular en el proceso de menores 417
A) Postulación 417
B) Órgano ante el que debe personarse y recursos que caben contra su resolución 418
C) Plazo de personación de la acusación particular 420
D) Forma 421
E) Costas sobre la inadmisión de la personación y resoluciones que ponen fin a la causa 422

4. Efectos 424
A) Efectos de la personación de la acusación particular 424
B) Efectos de la falta de personación de la acusación particular 427
III. Acción popular en la jurisdicción de menores 427
IV. Personación de menores investigados 429
1. Legitimación 429
2. Procedimiento para la personación del menor en el expediente sancionador 433
A) Postulación 433
B) Ante quién se persona 434
C) Plazo 435
3. Efectos de la personación 435
V. Personación en la pieza de responsabilidad civil derivada del delito 436
1. Cuestiones previas 436
2. Legitimación 437
A) Activa 438
B) Pasiva 441
3. Procedimiento para la personación en la pieza de responsabilidad civil 448
A) Postulación 448
B) Ante quién tienen que personarse 450
C) Plazo y forma 451
4. Efectos de la pesonación 453
5. Medidas cautelares civiles o reales en el proceso de menores 454
A) Personas legitimadas para instar su adopción .. 455
B) Personas contra las que podrán solicitarse 455

C) Procedimiento para su adopción..... 455
VI. Otros órganos que intervienen en la jurisdicción de menores sin necesidad de personarse en la misma ... 456

BIBLIOGRAFÍA UTILIZADA..... 457

Colección Procesal J.M. Bosch Editor

COLECCIÓN DIRIGIDA POR **JOAN PICÓ I JUNOY**, CATEDRÁTICO DE DERECHO PROCESAL

1. **Los poderes del juez civil en materia probatoria.** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), *2003*
2. **La pretensión procesal y la tutela judicial efectiva. Hacia una teoría procesal del Derecho.** Guimaraes Ribeiro, Darci, *2004*
3. **Problemas actuales de la prueba civil.** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), *2004*
4. **La tutela judicial del crédito. Estudio práctico de los procesos monitorio y cambiario.** Picó i Junoy, Joan y Adan Domènech, Federic, *2005*
5. **Aspectos prácticos de la prueba civil.** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), *2006*
6. **La prejudicialidad en el proceso civil.** Reynal Querol, Nuria, *2006*
7. **Objeto y Carga de la Prueba Civil.** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), *2007*
8. **Introducción a la probática.** Muñoz Sabaté, Lluís, *2007*
9. **La cooperación judicial civil y penal en el ámbito de la Unión Europea: instrumentos procesales.** Incluye CD. Jimeno Bulnes, Mar (Coord.), *2007*
10. **El juez y la prueba. Estudio de la errónea recepción del brocardo *iudex iudicare debet secundum allegata et probata, non secundum conscientiam* y su repercusión actual.** Picó i Junoy, Joan, *2007*
11. **El interrogatorio de partes (Estudios prácticos sobre los medios de prueba - 1).** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), *2007*
12. **Análisis práctico del juicio de desahucio por falta de pago.** Achón Bruñen, Mª José, *2007*
13. **Aspectos problematicos en la valoración de la prueba civil.** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), *2008*
14. **El interrogatorio de testigos (Estudios prácticos sobre los medios de prueba - 2).** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), *2008*
15. **Las costas procesales y las denominadas juras de cuentas. Soluciones a problemas que la LEC silencia.** Achón Bruñen, Mª José, *2008*
16. **La ejecución judicial civil y sus alternativas en España y México.** Hernández Bezanilla, Emma del Rosario, *2008*
17. **Tratamiento procesal del allanamiento en el Proceso Civil.** Carbonell Tabeni, Joaquín, *2008*
18. **El interrogatorio de las partes en la Ley 1/2000, de Enjuiciamiento Civil.** Abel Lluch, Xavier (Dir.), *2008*
19. **La ejecución civil privada. Realización por persona o entidad especializada. Estudio del artículo 641 de la LEC.** Cerrato Guri, Elisabet, *2008*
20. **La ejecución hipotecaria.** Adan Domènech, Federic, *2008*
21. **La prueba pericial (Estudios prácticos sobre los medios de prueba - 3).** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), *2009*
22. **La prueba documental (Estudios prácticos sobre los medios de prueba - 4).** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), *2010*
23. **La audiencia previa.** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), *2010*
24. **Las garantías constitucionales del proceso (2ª edición).** Picó i Junoy, Joan, *2011*
25. **Los delitos semipúblicos y privados. Aspectos sustantivos y procesales.** Libano Beristain, Arantza, *2011*
26. **La prueba electrónica (Estudios prácticos sobre los medios de prueba - 5).** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), *2011*
27. **El aprendizaje del Derecho Procesal. Nuevos retos de la enseñanza universitaria.** Joan Picó (Dir.), *2011*

28. **La aplicación de la Teoría del Caso y la Teoría del Delito en el Proceso Penal Acusatorio.** Benavente Chorres, Hesbert, *2011*
29. **El aseguramiento de la prueba en el proceso civil y penal.** Gil Vallejo, Beatriz, *2011*
30. **La prueba de reconocimiento judicial (Estudios prácticos sobre los medios de prueba - 6).** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), *2012*
31. **La investigación judicial y el control de convencionalidad en el proceso penal: Concepto y modalidades.** Benavente Chorres, Hesbert, *2012*
32. **Derecho probatorio.** Abel Lluch, Xavier, *2012*
33. **Técnica procesal. 25 años de estudios forenses.** Muñoz Sabaté, Lluís, *2012*
34. **El principio de la buena fe procesal (2ª edición).** Picó i Junoy, Joan, *2012*
35. **La ejecución del laudo y su anulación. Estudio del artículo 45 LA.** Ripol, Ignacio, *2013*
36. **La desnaturalización del proceso.** Sánchez Álvarez, Eduardo, *2013*
37. **La liquidación de cargas en el proceso de ejecución civil.** Sabater Sabaté, Josep Maria, *2013*
38. **La adhesión al recurso de apelación civil.** Rodríguez Camacho, Nuria, *2013*
39. **Principios y garantías procesales. *Liber amicorum* en homenaje a la profesora Mª Victoria Berzosa Francos.** Picó i Junoy, Joan (Dir.), *2013*
40. **El secreto profesional del abogado en el proceso civil.** Andino López, Juan Antonio, *2014*
41. **Inspecciones, registros e intervenciones corporales en el proceso penal.** Duart Albiol, Juan José, *2014*
42. **Las intervenciones telefónicas en el proceso penal.** Casanova Martí, Roser, *2014*
43. **El principio de audiencia.** Alfaro Valverde, Luis Genaro, *2014*
44. **Las diligencias policiales y su valor probatorio.** González i Jiménez, Albert, *2014*
45. **La suspensión de los juicios orales.** Pesqueira Zamora, Mª Jesús, *2015*
46. **El desistimiento en la Ley de Enjuiciamiento Civil.** Rueda Fonseca, María del Socorro, *2015*
47. **La construcción de los interrogatorios desde la teoría del caso.** Benavente Chorres, Hesbert, *2015*
48. **Nuevos horizontes del Derecho Procesal. Libro-Homenaje al Prof. Ernesto Pedraz Penalva.** Jimeno Bulnes, Mar y Pérez Gil, Julio (Coords.), *2016*
49. **La cuestión prejudicial europea. Planteamiento y competencia del Tribunal de Justicia.** Soca Torres, Isaac, *2016*
50. **La acción rescisoria concursal.** Huelmo Regueiro, Josefina, *2016*
51. **Aproximación legislativa versus reconocimiento mutuo en el desarrollo del espacio judicial europeo: una perspectiva multidisciplinar.** Jimeno Bulnes, Mar (Dir.), *2016*
52. **Las excepciones materiales en el proceso civil.** De Miranda Vázquez, Carlos, *2016*
53. **La venta judicial de inmuebles.** Sabater Sabaté, Josep Maria, *2017*
54. **La prueba en el proceso penal. A la luz de la jurisprudencia del Tribunal Supremo, Tribunal Constitucional y Tribunal Europeo de Derechos Humanos.** de Aguilar Gualda, Salud, *2017*
55. **Lingüística procesal: estrategias discursivas en los juicios españoles.** Torres Álvarez, José, *2017*
56. **La LEC práctica en fichas.** Adan Domènech, Federic, *2017*
57. **Peritaje y prueba pericial.** Picó i Junoy, Joan (Dir.), *2017*
58. **La LEC práctica en fichas.** Segunda Edición. Adan Domènech, Federic, *2018*
59. **La personación procesal ante el juzgado de instrucción y de menores.** Valdivielso García, Yolanda, *2018*