**MODEL D’ESCRIT JUDICIAL PER SOL·LICITAR LA MODIFICACIÓ DE LA MESURA CUTELAR DE PRESÓ PREVENTIVA I LA POSADA EN LLIBERTAT**

***Jutjat Instrucció \_\_\_ de Barcelona***

***Procediment \_\_\_***

**AL JUTJAT**

**\_\_\_\_\_\_\_**, Procuradora dels Tribunals i de **\_\_\_\_\_**, segons consta acreditat, davant aquest jutjat comparec i, com millor en Dret procedeixi DIC:

Que en data \_\_\_ es va dictar Interlocutòria per part d’aquest Jutjat Instructor per la que s’acordava presó provisional comunicada i sense fiança pel meu representat ***(referenciar el que correspongui)***. Contra la mateixa es va interposar recurs de reforma que es troba pendent de resoldre, però atenent a les noves circumstàncies aquesta representació es veu amb l’obligació de sol·licitar, mitjançant el present escrit, la **MODIFICACIÓ DE LA MESURA CAUTELAR DE PRESÓ PREVENTIVA I LA POSADA EN LLIBERTAT** d’acord les següents,

**AL·LEGACIONS**

**PRIMERA.- DEL CONTEXT ACTUAL: MESURES ADOPTADES I RISC PER A LA SALUT**

El Tribunal Europeu de Drets Humans (TEDH) en diverses sentències ha entès que un servei mèdic inadequat pot arribar a vulnerar **l'article 3 del Conveni Europeu de Drets Humans (CEDH) o suposar un tracte inhumà o degradant** *(cas Kudla contra Polònia)* **o fins i tot el article 2 CEDH,** el dret a la vida, si hi ha una relació directa entre la falta d'assistència mèdica administrada a la persona privada de llibertat i la seva mort *(cas Tarariyeva contra Rússia)*. Per això, l'Alt Tribunal ha afirmat que en circumstàncies particularment greus **poden sorgir situacions en què la correcta administració de la justícia penal requereixi l'adopció de mesures humanitàries per evitar que un intern sigui sotmès a modalitats d'execució que excedeixin el nivell inevitable de patiment inherent a la detenció.**

Que, segons els articles 15 i 25.2 CE, la tutela dels drets fonamentals a la vida i a la integritat física i moral a la presó sota el paradigma del principi de respecte a la dignitat humana en l'execució penitenciària exigeix ​​una actuació activa de l'Administració en els diferents fronts en els quals es pot produir detriment per a la vida o la salut de les persones internes. Igualment, com també ha dictat el Tribunal Constitucional en la sentència 48/1996, de 25 de març, els drets a la vida i a la integritat física i moral de l'article 15 CE, tenen un caràcter absolut, sent la primera conseqüència la impossibilitat de veure’ls limitats per pronunciament judicial algun ni per cap pena, havent estat prohibits els tractes inhumans i degradants i els treballs forçats. Però al costat d'això, “**l'Administració no només ha de complir el mandat constitucional amb una simple inhibició respectuosa, negativa doncs, sinó que li és exigible una funció activa per a la cura de la vida, la integritat corporal i, en suma, la salut dels homes i dones separats de la societat per mitjà de la privació de la seva llibertat”** (FJ 2).

El Defensor del Poble Espanyol (DPE) així com altres institucions com el Mecanisme Nacional per a la Prevenció de la Tortura (MNPT) constaten any rere any la crítica situació en què es troba l'atenció sanitària dins de presó. Així, en el seu últim informe, el DPE assenyala que "***el menyscabament de la prestació de l'assistència sanitària afecta les persones privades de llibertat, als professionals de l'Administració, als funcionaris que presten serveis de vigilància i, en conseqüència, al conjunt del sistema penitenciari****, ja que en la mesura que un servei tan important com el sanitari es ressent, els altres serveis, com poden ser el tractament o la seguretat, veuen alterat el seu funcionament normal. [...]* ***A més, aquesta manca de personal pot conduir a la desatenció d'alguna de les necessitats de les persones privades de llibertat o de treballadors de el centre en matèria de salut, al no poder realitzar actuacions preventives, ni el necessari seguiment de les patologies infecto-contagioses presents en la població reclusa, ni tampoc inspeccionar tot allò relatiu a la higiene de l'establiment, entre altres ".***

Durant les darreres setmanes s’han detectat diversos casos de persones internes que han donat positiu en el test Covid-19. A aquestes persones se les ha aïllat i s’ha decretat el confinament de la resta de persones del mòdul. Tenint present la situació actual, es preveu que el nombre de casos vagi a l’alça i que s’endureixin les condicions de vida dins la presó.

Que davant la declaració de pandèmia per part de l'Organització Mundial de la Salut (OMS) del coronavirus COVID-19, **la Secretaria General d'Institucions Penitenciàries ha adoptat les següents mesures** per a tots els centres penitenciaris dependents de l'Administració General de l'Estat: **(i)** suspensió de totes les comunicacions familiars, de convivència i íntimes; **(ii)** lletrats i ministres de culte comunicaran exclusivament a través de locutori, quan sigui imprescindible; **(iii)** només es permet l'accés a personal funcionari, laboral i personal extrapenitenciari la labor del qual sigui imprescindible, quedant exclosa l'entrada a voluntaris d'ONG, entitats col·laboradores, professionals acreditats, etc.; **(iv)** suspensió dels trasllats intercentres, llevat dels que obeeixin a raons excepcionals, sanitàries o judicials; **(v)** cancel·lació de les sortides programades.

**Fins ara, les úniques mesures sanitàries adoptades davant d'un cas positiu o de sospita per Covid-19 són les que es van decretar el passat 4 de març**, que consisteixen en **(i)** l'aïllament en cel·la individual mentre es dóna trasllat del cas a l'autoritat sanitària per a la seva avaluació i la presa de mesures i **(ii)** la comunicació immediata a l'autoritat sanitària i judicial corresponent si es decreta la llibertat d'un cas confirmat o de sospita. També **(iii)** s'ha incrementat la dotació d'Equips de Protecció Individual en els centres penitenciaris, que ja compten amb material per fer front a un eventual augment dels casos i que **(iv)** s'ha reforçat la instal·lació de dispensadors de gels hidroalcohòlics a els diferents departaments, especialment en els departaments de comunicacions.

Que el 15 de març de 2020 el Ministeri de l'Interior va adoptar *l'Ordre INT/227/2020, de 15 de març, en relació amb les mesures que s'adopten en l'àmbit d'Institucions Penitenciàries a l'empara de el Reial Decret 463/2020, de 14 de març, pel qual es declara l'estat d'alarma per a la gestió de la situació de crisi sanitària ocasionada pel COVID-19*. Aquesta norma suposa un règim encara més restringit de drets per a les persones privades de llibertat així com per als seus familiars sense que, d'altra banda, es faci referència a mesures d'assistència sanitària.

El 13 de març, el CGPJ, el Ministeri de Justícia i la Fiscalia, van acordar els serveis essencials a l’Administració de Justícia durant la fase de contenció de la pandèmia Covid-19, contemplant l’extensió de l’escenari tres a tot el territori nacional. Aquest escenari preveu la **suspensió de totes les actuacions judicials programades** i els seus terminis i tot i que es preveu garantir els serveis essencials relacionats, entre d’altres, amb les actuacions en causes amb persona presa o detinguda, és molt probable veient la situació actual de confinament generalitzat que la present consecució de la investigació en la present causa es vegi alentida i inclús afectada o aturada pel context actual.

En un altre ordre de coses, cal tenir present que la Sindicatura de Greuges ha obert una investigació d’ofici per tal d'analitzar d'ofici la gestió de la crisi provocada pel Covid-19 als centres penitenciaris i quina ha estat la seva incidència. Des de la Sindicatura es recomana que es segueixin les recomanacions dels organismes internacionals.

D’altra banda, tal i com ha instat la Conselleria de Justícia, les juntes de tractament dels diferents centres penitenciaris estan facilitant l’accés al tercer grau i la flexibilització, amb els deguts controls, dels tercers graus perquè puguin quedar-se al seu domicili. D’aquesta manera, s’estan implementant mesures per reduir dràsticament la població penitenciària i així minimitzar els riscos de la crisi del Covid-19 per a les persones internes.

Efectivament, aquesta part no pot tenir la certesa de com avançarà tota aquesta situació i si tindrà una afectació real en la durada i execució d’aquesta instrucció que pugui allargar la situació de presó preventiva del meu representat. El que és real és que des de la seva entrada a presó, ara fa més de \_\_\_\_\_ mesos no s’ha rebut cap diligència d’investigació ni actuació d’aquest jutjat i no sembla que l’actual context sigui propici per a que aquesta avanci ***(fer referència als tràmits que s’han fet, o no, fins al moment durant la instrucció)***.

**SEGONA.- EXCEPCIONALITAT DE LA MESURA DE PRESÓ PROVISIONAL I NO CONCURÈNCIA DELS REQUISITS. POSSIBILITAT D’IMPOSAR UNA MESURA CAUTELAR MENYS LESIVA.**

Addicionalment al context actual aquesta part ha d’insistir en el **criteri d'excepcionalitat** que ha de regir la imposició d’una mesura cautelar com és la presó provisional. Efectivament, la Llei d'Enjudiciament Criminal (LECrim) és ben clara sobre aquest tema en el seu article 1, quan disposa que no s'imposarà cap pena si no ho és en virtut de sentència dictada pel Jutge competent.

Així mateix, la Constitució, en els seus articles 1 i 17 proclama que **la llibertat de les persones és sempre la norma general**, sent l'excepció la presó provisional, la qual cosa s'ha de connectar amb els arts 17.4. i 24.2 CE.

En aquest sentit, l’article 502.2 LECrim diu el següent: “*La presó provisional només s’ha d’adoptar quan objectiva-ment sigui necessària, de conformitat amb el que estableixen els articles següents, i quan no hi hagi altres mesures menys carrego-ses per al dret a la llibertat per mitjà de les quals es puguin assolir les mateixes finalitats que amb la presó provisional*”.

Tant la regulació citada com el criteri fixat pel Tribunal Constitucional ja des de la seva primera sentència de 2 de juliol de 1982 preveuen que la presó provisional, una mesura de privació de llibertat, ha de regir-se sempre pel principi d'excepcionalitat, tenint sempre en compte la seva configuració com a mesura cautelar d'acord amb l'articulo 5.3. del Conveni Europeu de Drets Humans (CEDH).

Aquesta defensa entén **que en el present cas  no concorre  el requisit preceptiu de l'excepcionalitat.** I tal i com ja es va exposar i aquesta part no reiterarà per economia processal, la mesura no respon a cap finalitat concreta d’assegurament del correcte desenvolupament del procés judicial, així com existeixen altres **mesures cautelars menys greus que aquesta** per a la consecució de la finalitat constitucional.

En conclusió, no **concorren els requisits de proporcionalitat i subsidiarietat, doncs ni és una mesura necessària ni imprescindible ja que existeixen altres mesures menys gravoses i més adequades que evitarien el compliment anticipat de la pena de presó al meu representat.**

Ja enteníem anteriorment que la decisió judicial imposava un sacrifici desproporcionat del dret a la llibertat personal, però amb l’actual context ja exposat aquest perjudici és encara més elevat tant pel risc a la salut, la possibilitat d’aïllament o confinament dins la presó i la manca de contacte normal amb els seus familiars.

***(Fer referència a les circumstàncies del cas, personals de l’intern, etc.)*** En \_\_\_\_\_ no té cap antecedent, es troba inclòs en una investigació policial que (...) i es troba encara en una fase molt inicial. No només no hi ha indicis suficients per determinar si ha realitzat algun fet que pugui ser constitutiu de delicte, sinó que aquest propi jutjat reconeix la inexistència de risc d’elusió de la justícia i inexistència de que posi en perill la present investigació. L’únic motiu que s’addueix per justificar que s’entén complert algun dels requisits de l’article 503 LECrim és un suposat risc de reincidència. Un suposat risc a pesar que es tracta d’un ciutadà sense antecedents, amb un context social i familiar estable. Un suposat risc que s’addueix del fet que no té, actualment, feina estable però obviant quina és la seva situació econòmica real. Com ja es va justificar amb documental en el recurs de reforma, es tracta d’un noi molt jove, que té ple suport econòmic dels seus pares, ***(argumentar motius d’estabilitat, família, lloc on residir, etc.)***. **No hi ha motius per determinar que es donin cap dels requisits per acordar la mesura de presó provisional ometent el caràcter restrictiu de la mateixa.**

Finalment, cal tenir present que **la presó provisional en cap cas pot tenir la consideració de pena anticipada perquè comportaria presumir la culpabilitat de la persona inculpada** i, per tant, contrari a la presumpció d’innocència.

Inclús en el cas de considerar que és necessària la implementació d’alguna mesura cautelar a fi d’evitar la reiteració delictiva, no hi ha dubte que altres mesures cautelars menys restrictives de dret fonamental podrien aplicar-se en el present procediment, ja sigui la necessària compareixença periòdica apud acta, altres mesures de caràcter patrimonial, o inclús l’arrest domiciliari.

**TERCERA.- MODIFICACIÓ DE LA MESURA EN BASE A TOT L’ANTERIOR**

Per tot això, en vista de la jurisprudència de Tribunal Europeu de Drets Humans així com de el mandat constitucional dirigit a l'Administració envers la vida de les persones privades de llibertat i, de la mateixa manera, a la llum de la crítica situació en la que es troben els serveis d'atenció sanitària dins de presó i tot això en relació a les característiques concretes de la situació d’en \_\_\_\_\_, aquesta part està en l’obligació de **sol·licitar la modificació de la mesura cautelar de presó preventiva a fi de que se’l posi en llibertat el més aviat possible**.

Diverses entitats de defensa dels drets humans estan sol·licitant a l’administració penitenciaria l’adopció de diferents mesures per a assegurar la integritat de les persones preses en l’actual context, incloses mesures especials com l’excarceració per motius humanitaris de persones preses que han estat condemnades, la progressió al tercer grau en tots aquells casos que sigui possible i inclús l’excarceració de persones amb condemnes de poca duració a fi que puguin complir en règim obert fora dels establiments. Entre aquestes mesures s’està sol·licitant, per entitats com l’Associació pro Derechos Humanos de Andalucía (APDHA) “*l’excarceració de població preventiva establint un altre tipus de controls si fossin necessaris. Encara que l'arrest domiciliari o la llibertat provisional haurà de ser decidit pel jutge de què depenguin, s'insta a la Secretaria General d'Institucions Penitenciàries a revisar les situacions en què aquestes possibilitats s'han d'articular en la situació excepcional en què ens trobem i ho comuniquin als jutges.”*

Així doncs, aquesta part no pot més que sol·licitar a aquest Jutge que dugui a terme aquesta revisió. Tota la ciutadania està assumint mesures per tal de fer front a aquesta situació d’excepcional. Però són les persones més vulnerables, com ara aquelles privades de llibertat, a qui aquestes mesures els suposarà no només meres restriccions sinó una clara vulneració dels seus drets fonamentals més bàsics en una situació ja de per si restrictiva com és la privació de llibertat.

En el cas del \_\_\_\_\_, cal insistir, és una persona sense antecedents que de moment es troba immers en una investigació en fase molt inicial sense suficients indicis com per determinar que hagi dut a terme fets que es puguin considerar delictius ***(fer referència a la situació processal, etc.)***. La seva situació de presó no es deriva d’una condemna sinó d’una mesura cautelar preventiva però tot i així, donat el context actual li pot comportar que aquesta situació s’allargui de forma indeterminada per la paralització del sistema judicial i inclús que hagi de viure una situació d’aïllament per un factor extern a ell com pot ser un contagi. Les visites amb els seus familiars ja li han estat restringides així com s’ha precaritzat la situació personal dins el centre penitenciari, i tot això sense haver estat condemnat per cap delicte.

La posada en llibertat d’en \_\_\_\_\_ en el context actual implicaria, no només ajudar a alliberar la pressió que té actualment el sistema penitenciari i reduir dràsticament la població penitenciària, sinó que pugui dur a terme les mesures de confinament que tota la població estem assumint de la mateixa manera. Tant la seva situació personal i econòmica que ja s’ha exposat i s’ha justificat anteriorment, la fase on es troba la investigació així com l’actual context excepcional, demostren que no hi ha possibilitat de reiteració delictiva alguna ni de cap dels altres requisits previstos a l’article 503 de la LECrim ***(referenciar els apartat de l’article 503 que siguin aplicables a cada cas)***. La seva posada en llibertat no perjudica la investigació ni la societat, no posa en risc a ningú i en canvi evita que se li vulneri el dret fonamental a la llibertat, a la salut i a la vida.

Per l’exposat,

**SOL·LICITO AL JUTJAT** Que es tingui per presentat aquest escrit, l’admeti i, d'acord amb el mateix, s’acordi la **MODIFICACIÓ DE LA MESURA CAUTELAR** de presó preventiva sense fiança, acordant **LA POSADA EN LLIBERTAT** de \_\_\_\_\_\_

De **forma subsidiària** i si el jutjat així ho considerés pertinent que es substitueixi la present mesura de presó provisional per una altra de menys lesiva com les que han estat citades en el present escrit.

A \_\_\_\_\_\_\_ a \_\_\_ de \_\_\_\_ de 2020,

**SIGNATURA**