

348.05

6 146 p

PROTECCIÓN DE LA IMPARCIALIDAD JUDICIAL: ABSTENCIÓN Y RECUSACIÓN

CANDELA GALÁN GONZÁLEZ

Profesora de Derecho Procesal de la UAM

tirant lo blanch

Valencia, 2005

ÍNDICE

PRÓLOGO	17
INTRODUCCIÓN	19

CAPÍTULO I

FUNDAMENTO JURÍDICO DEL INSTITUTO DE LA RECUSACIÓN. PERSPECTIVA HISTÓRICA

I. FUNDAMENTO JURÍDICO DEL INSTITUTO DE LA RECUSACIÓN	
1. La imparcialidad como fundamento de la recusación	27
2. La apariencia de imparcialidad, elemento legitimador de la función jurisdiccional, actual fundamento del régimen recusatorio	30
3. La configuración estructural del proceso en garantía de la imparcialidad del juez	42
II. SISTEMAS DE RECUSACIÓN	
1. Clasificación atendiendo al principio de legalidad	48
A) Sistema cerrado o de recusación tasada	48
B) Sistema abierto o de recusaciones perentorias	54
C) Sistema mixto	60
D) Incidencia de la confrontación entre el derecho al juez imparcial y el derecho al juez legal	60
2. Clasificación según los efectos procesales: sistema de <i>iudex suspectus</i> versus sistema de <i>iudex inhabilis</i>	64
III. ANÁLISIS DE LOS CRITERIOS DE INTERPRETACIÓN	
1. Acotación material del ámbito interpretativo	68
2. La interpretación teológica: método conciliador del principio de taxatividad y el derecho al juez imparcial	75
3. Valor y evolución de la jurisprudencia del Tribunal Europeo de derechos humanos en lo concerniente al derecho a un Tribunal imparcial	81

CAPÍTULO II

EXÉGESIS DE LAS CAUSAS SUBJETIVAS QUE POSIBILITAN LA SEPARACIÓN JUDICIAL

I. ANÁLISIS DE LAS RELACIONES FAMILIARES QUE DEFINEN LA RECUSACIÓN	
--	--

1. El vínculo matrimonial	93
A) ¿Es la permanencia del vínculo matrimonial hecho conformador de esta causa?	95
B) Ámbito subjetivo	99
B.1) <i>Con las partes</i>	99
B.2) <i>Con los abogados o procuradores</i>	101
2. Parentesco por consanguinidad	105
A) Concepto y fundamento	105
B) Diversificación de grado en la definición de la relación recusable	106
C) Propuesta de limitación del grado de la relación recusable en la línea colateral	108
3. Parentesco por afinidad	109
A) Concepto	109
B) Las relaciones de afinidad en situaciones de crisis matrimonial	110
4. Relación asimilable al matrimonio	112
A) Concepto y fundamento	113
B) Requisitos que identifican la relación recusable	115
B.1) Cuestionabilidad de la heterosexualidad como requisito esencial de la relación recusable	116
B.2) La estabilidad	118
B.3) Convivencia more uxorio	122
5. Transformación de la causa prevista en el art. 392.1 LOPJ en causa de recusación	123
A) Razones que subyacen a la reforma	124
B) Redefinición de esta circunstancia como una causa de recusación	128
II. RELACIONES FAMILIARES Y RELACIONES «ASIMILADAS», NO PREVISTAS COMO CAUSA DE RECUSACIÓN	
1. «El parentesco de afinidad de hecho»	131
2. Incidencia de la relación familiar entre el juez y los testigos o peritos	132
III. RELACIONES INTERPERSONALES RECUSABLES	
1. Relaciones tutelares	134
A) Fundamento	134
B) Ámbito temporal	135
C) Aceptación de la analogía como elemento definidor del ámbito material de esta causa	136
2. Amistad íntima o enemistad manifiesta	139
A) Concepto	139
B) Requisitos esenciales	140
B.1) Cualificación del sentimiento	140
B.2) Examen de la limitación subjetiva de esta causa	146
B.3) Carácter directo de la relación	151

B.4) Objetivación de la génesis del sentimiento. Manifestación previa al proceso	153
3. Relación de subordinación	155
A) Relación de subordinación orgánica	156
B) Relaciones de subordinación de carácter privado	159
C) Análisis específico de la subordinación en el ámbito castrense	161
4. Causa de recusación específica de los procesos en los que la administración es parte	162
IV. CONEXIONES INTERPERSONALES DEFINIDAS POR UNA RELACIÓN PROCESAL	
1. Estar o haber sido denunciado o acusado por una de las partes como responsable de algún delito o falta	164
A) Elementos constitutivos	165
A.1) <i>Interposición previa al proceso</i>	165
A.2) <i>Admisión a trámite</i>	166
A.3) <i>Existencia de sentencia de condena</i>	167
B) La cualidad de parte como aspecto delimitador de la causa	167
C) Ámbito temporal	170
D) Ámbito material	171
2. Haber sido sancionado disciplinariamente en virtud de expediente incoado por denuncia o a instancia de alguna de las partes	173
3. Ser o haber sido denunciante o acusador de cualquiera de las partes	173
4. Tener pleito pendiente con alguna de éstas	176
A) Delimitación del término «pleito»	176
A.1) Análisis de la jurisdiccionalidad como nota relevante	177
A.2) Relevancia de la contradicción	179
B) Litispendencia	181
5. Propuesta de regulación unitaria de las causas 4ª, 6ª, 7ª y 8ª de la LOPJ	184

CAPÍTULO III ANÁLISIS DE LAS CAUSAS OBJETIVAS DE RECUSACIÓN

I. HABER PARTICIPADO EN LA INSTRUCCIÓN DE LA CAUSA	
1. Delimitación del concepto de instrucción	187
2. Individualización del ámbito procedimental en el que actúa esta causa de recusación	191
A) El principio de imparcialidad en la fase de instrucción	192
B) Análisis de la imparcialidad judicial en la fase intermedia	198
3. Intervención previa contaminante: criterios de delimitación	206

A) Teoría de la inmediatividad	207
A.1) <i>Consecuencias más relevantes de la teoría de la inmediatez</i>	210
A.2) <i>Análisis crítico de esta teoría</i>	213
B) Teoría de la valoración	216
B.1) Relación entre imparcialidad objetiva y adopción de medidas cautelares	217
B.2) Imparcialidad objetiva y procesamiento	223
B.3) La imparcialidad objetiva y resolución de recursos del juez instructor	227
C) Jurisprudencia del Tribunal Europeo de Derechos Humanos	235
II. HABER RESUELTO EL PLEITO O CAUSA EN ANTERIOR INSTANCIA	
1. Fundamento	239
2. Precisión conceptual	241
A) Significación de la expresión «Haber resuelto»	241
B) Alcance del concepto «Anterior instancia»	242
B.1) La imparcialidad objetiva en los recursos extraordinarios	243
B.2) Conocimiento de nuevo por el órgano que dictó la resolución impugnada en reposición de actuaciones por infracción procesal	246
B.3) La imparcialidad objetiva en relación a las acciones autónomas de impugnación	253
III. ANÁLISIS ESPECÍFICO DE LA CAUSA 219.5 LOPJ CIRCUNSCRITO A «HABER EMITIDO DICTAMEN SOBRE EL PLEITO O CAUSA COMO LETRADO, O INTERVENIDO EN EL COMO FISCAL, PERITO O TESTIGO»	
1. Haber emitido dictamen sobre el pleito o causa como letrado	255
2. Haber sido fiscal perito o testigo	258
IV. HABER OCUPADO CARGO PÚBLICO DESEMPEÑADO EMPLEO O EJERCIDO PROFESIÓN CON OCASIÓN DEL CUAL HAYA PARTICIPADO DIRECTA O INDIRECTAMENTE EN EL ASUNTO OBJETO DEL PLEITO O EN OTRO RELACIONADO CON EL MISMO, O HAYA PODIDO TENER CONOCIMIENTO DEL OBJETO DEL LITIGIO Y FORMAR CRITERIO EN DETRIMENTO DE LA DEBIDA IMPARCIALIDAD	
1. Reafirmación del talante objetivo de esta causa de recusación	261
2. Simplificación del hecho conformador de esta causa de recusación	264

CAPÍTULO IV OTRAS CAUSAS DE RECUSACIÓN

I. INTRODUCCIÓN	267
II. HABER SIDO DEFENSOR O REPRESENTANTE DE ALGUNA DE LAS PARTES	
1. Causa objetiva <i>versus</i> causa subjetiva	268
2. Razones que justifican la sistematización de esta causa de recusación como una causa de naturaleza mixta	271
3. Alcance de los términos defensor y representante	272
III. TENER INTERÉS DIRECTO O INDIRECTO EN EL PLEITO O CAUSA	
1. Concepto	273
2. Análisis de los supuestos en los que existe interés directo ...	276
3. Análisis de los supuestos de interés indirecto	282
4. Bosquejo del interés ideológico como apunte del interés indirecto	284
5. Requisitos que definen el interés recusable	292
IV. REFLEXIÓN SOBRE LOS JUICIOS PARALELOS	
1. Concepto	294
2. Acerca de la inclusión del juicio paralelo dentro del elenco de causas legítimas de recusación	297
3. Ponderación de los intereses en conflicto: libertad de información e independencia judicial, dos valores enfrentados. Medidas para compatibilizarlos	303
V. MANIFESTACIONES DE REFERENCIA	305

CAPÍTULO V RÉGIMEN DE SEPARACIÓN JUDICIAL POR ABSTENCIÓN

I. CONCEPTO	311
II. NATURALEZA JURÍDICA	
1. Deber jurídico	314
2. Carácter jurisdiccional	317
III. ASPECTOS PROCEDIMENTALES	
1. Comunicación	321
2. Competencia	322
3. Decisión	322
A) Régimen precedente	323
B) Régimen actual	324
4. Recursos	325

CAPÍTULO VI
PROCEDIMIENTO DE LA RECUSACIÓN

I. INTRODUCCIÓN	327
II. REQUISITOS GENERALES DE LA RECUSACIÓN	
1. Interposición tempestiva	329
A) Reciprocidad entre el deber de notificación de la composición del Tribunal y la interposición tempestiva	331
B) Régimen preclusivo previsto en la LOPJ	335
C) La tendencia garantista del principio de imparcialidad que subraya el actual régimen preclusivo	336
2. Firma de abogado y procurador	342
3. Expresión concreta de la causa de recusación	345
4. El <i>fumus boni iuris</i> de la recusación	347
III. PROBLEMAS DERIVADOS DE LA FACULTAD DE INADMISIÓN A <i>LIMINE LITIS</i>	349
IV. EFECTOS PROCESALES DE LA INTERPOSICIÓN DE LA RECUSACIÓN	
1. Introducción	353
2. La suspensión del proceso principal	354
V. LA COMPETENCIA EN EL INCIDENTE DE RECUSACIÓN	
1. Instrucción del incidente de recusación: precisión terminológica	357
2. Normas que establecen la competencia en la recusación de los magistrados que forman colegio	359
A) Normas de competencia para la instrucción del incidente	359
B) Normas de competencia para la decisión de la recusación	361
3. Régimen de competencia en las recusaciones de titulares de órganos unipersonales	363
A) Régimen actual	363
B) Incidencia del principio de imparcialidad en el nuevo régimen de competencia	364
4. Régimen de competencia para las recusaciones colectivas	370
VI. LAS PARTES EN EL INCIDENTE DE RECUSACIÓN	
1. Incertidumbre acerca de la existencia de partes en el incidente de recusación	372
2. Legitimación	378
A) Legitimación activa	378
B) Legitimación pasiva	381
VII. LA INTERVENCIÓN DEL MINISTERIO FISCAL	382
VIII. LA PRUEBA EN EL INCIDENTE RECUSATORIO	
1. Precisión conceptual	383
2. Incidencia de la ley en el procedimiento probatorio de la recusación previsto en la LOPJ	387
3. Principio de aportación <i>versus</i> principio de investigación	388

4. El aumento de las facultades probatorias del juez en el nuevo marco legal	389
IX. LA DECISIÓN DEL INCIDENTE DE RECUSACIÓN	
1. Efectos que produce en el proceso principal	393
2. Pronunciamientos accesorios	394
X. IRRECURRENIBILIDAD DE LA RECUSACIÓN	397
XI. MODALIDADES PROCEDIMENTALES DEL INCIDENTE DE RECUSACIÓN	
1. Recusación admitida o consentida	399
A) Precisión conceptual	399
B) Reconsideración de la «recusación admitida» en el contexto normativo actual	401
C) Naturaleza jurídica	402
C.1) Diferencias entre aceptación y allanamiento	403
C.2) Distinción entre aceptación y admisión de hechos ...	405
C.3) Diferencias entre aceptación y declaración de certeza ..	406
D) Momento procesal para efectuar la aceptación	407
E) Efectos que produce la aceptación en el incidente de recusación	408
2. La recusación en el juicio verbal	410
A) Perspectiva histórica	410
B) Especialidades procedimentales de la recusación del juicio verbal	411
B.1) La suspensión del juicio verbal	412
B.2) Atribución de la instrucción y de la decisión del incidente al mismo juez	413
C) La recusación aceptada en el juicio verbal	414
3. Recusación interpuesta tras el señalamiento para la vista ...	415
BIBLIOGRAFÍA	419