



CONSELL GENERAL DEL PODER JUDICIAL

**CELSO RODRÍGUEZ PADRÓN, SECRETARI GENERAL DEL CONSELL  
GENERAL DEL PODER JUDICIAL,**

**CERTIFICO: QUE EL PLE DEL CONSELL GENERAL DEL PODER  
JUDICIAL EN LA SEVA REUNIÓ DEL DIA D'AVUI, HA APROVAT  
L'INFORME AL PROJECTE DE DECRET PEL QUAL ES CREA I  
REGULA L'OBSERVATORI D'AGRESSIONS AL PERSONAL DE LA  
GERÈNCIA REGIONAL DE SALUT DE CASTELLA I LLEÓ, SENT DEL  
SEGÜENT TENOR LITERAL:**

## **I.**

### **ANTECEDENTS**

Amb data 30 d'abril del 2009 ha tingut entrada en el Registre del Consell General del Poder Judicial el projecte de Decret pel qual es crea i regula l'Observatori d'agressions al personal de la Gerència regional de salut de Castella i Lleó, remès per la Conselleria de Sanitat de la Junta de Castella i Lleó, a l'efecte d'emetre el preceptiu informe.

Assignada per torn la ponència a l'Excma. Sra. Vocal Margarita Uría Etxebarria, la Comissió d'Estudis i Informes, en la seva reunió del dia 21 de maig del 2009, va aprovar el present informe, acordant la seva remissió al Ple d'aquest Òrgan Constitucional.



## II. CONSIDERACIONS GENERALS SOBRE LA FUNCIO CONSULTIVA DEL CONSELL GENERAL DEL PODER JUDICIAL.

La funció consultiva del Consell General del Poder Judicial es contempla en l'article 108.1 de la Llei Orgànica del Poder Judicial, on s'assenyala que el Consell General del Poder Judicial haurà d'informar els avantprojectes de lleis i disposicions generals de l'Estat i de les Comunitats Autònomes que afectin totalment o parcialment, entre d'altres, les següents matèries: "*c) Estatut orgànic de Jutges i Magistrats*" i "*e) Normes processals o que afectin aspectes jurídics i constitucionals de la tutela davant els Tribunals ordinaris de l'exercici de drets fonamentals i qualsevol altra que afecti la constitució, organització, funcionament i govern dels Jutjats i Tribunals*".

Tenint en compte aquesta disposició legal, en una correcta interpretació de l'abast i sentit de la potestat d'informe que en ella es reconeix al Consell General del Poder Judicial, el parer que li correspon emetre sobre el Projecte remès s'haurà de limitar a les normes substantives o processals que en ell s'inclouin específicament, evitant qualsevol consideració sobre qüestions alienes al Poder Judicial o a l'exercici de la funció jurisdiccional que aquest té encomanada.

A més de l'anterior, i de conformitat amb el principi de col·laboració entre els òrgans constitucionals, el Consell General del Poder Judicial ha indicat l'oportunitat d'efectuar en els seus informes altres consideracions, relatives, en particular, a qüestions de tècnica legislativa o de tipus



CONSELL GENERAL DEL PODER JUDICIAL

terminològic, per tal de contribuir a millorar la correcció dels textos normatius i, per tant, a la seva efectiva aplicabilitat en els processos judicials, atès que són els òrgans jurisdiccionals els que, en última instància, hauran d'aplicar posteriorment les normes sotmeses a informe d'aquest Consell, un cop siguin aprovades per l'òrgan competent.

## II.

### **CONTINGUT DEL PROJECTE I DELIMITACIÓ DE LA QÜESTIÓ SOTMESA A INFORME**

El text remès a informe consta d'un Preàmbul, sis articles, dues disposicions addicionals i dues disposicions finals. El projecte té per objecte crear i regular l'Observatori, com a òrgan col·legiat de caràcter consultiu i de seguiment, proposta, participació, anàlisi i avaluació de les situacions de risc d'agressions en la Gerència Regional de Salut (art. 1).

L'Observatori té com a finalitat conèixer, analitzar i avaluar la situació del risc d'agressions al personal de la Gerència Regional de Salut, així com proposar actuacions de prevenció i intervenció per a la millora de la relació entre professionals i usuaris (art. 2). Per al compliment d'aquesta finalitat, les funcions que se li encomanen es concreten, sintèticament, en la realització d'estudis, l'impuls de plans formatius, la promoció de trobades, l'orientació als professionals i l'elevació de propostes, entre d'altres (art. 3).



## CONSELL GENERAL DEL PODER JUDICIAL

Els arts. 4 a 6 contemplen el règim de funcionament, en Ple i en Comissió Tècnica, així com els membres que els integren. En concret, l'art. 5 regula la composició del Ple, que està presidit pel Conseller de Sanitat, i del qual formen part representants d'òrgans administratius de la Comunitat Autònoma, de la Delegació del Govern, Federació Regional de Municipis i Províncies, Tribunal Superior de Justícia i Fiscalia del Tribunal Superior de Justícia de Castella i Lleó, Organitzacions Sindicals, Col·legis Professionals sanitaris i del Consell castellà-lleonès de consumidors i usuaris.

En la documentació remesa a aquest Consell figura un escrit del Conseller de Sanitat de la Junta de Castella i Lleó adreçat a l'Excm. Sr. President del Consell General del Poder Judicial, en el qual es precisa l'abast de l'informe que se sol·licita d'aquest Òrgan constitucional, i que es contrau al que disposa el seu article 5.2.4.b) en el qual es disposa que seran vocals del Ple de l'òrgan que es crea, una persona en representació del Tribunal Superior de Justícia de Castella i Lleó i una altra en representació de la Fiscalia del Tribunal Superior de Justícia de Castella i lleó. Així mateix, també s'informa que el present projecte ha estat remès a ambos òrgans, havent pres coneixement del mateix, sense efectuar-hi al·legacions.

### III.

#### **EXAMEN DE LA QÜESTIÓ PLANTEJADA**

De conformitat amb l'assenyalat anteriorment, l'únic precepte sobre el qual resulta procedent el pronunciament d'aquest Òrgan, ja que es tracta d'una qüestió que afecta l'organització i funcionament de Jutjats i Tribunals, és l'article 5.2.4.b, en el qual es contempla que té la condició de membre



CONSELL GENERAL DEL PODER JUDICIAL

del Ple una persona en representació del “Tribunal Superior de Justícia de Castella i Lleó”.

Partint de la premissa que, en representació de l'esmentat Tribunal Superior haurà d'actuar necessàriament, bé el seu President, o bé un Magistrat en el qual delegui, la qüestió plantejada se centra doncs en determinar si la inclusió d'un Magistrat com a membre del Ple de l'esmentat òrgan autonòmic és conforme al règim general d'incompatibilitats aplicable als membres de la Carrera Judicial.

I per analitzar aquesta qüestió s'ha de partir de l'examen de les funcions atribuïdes a l'Observatori en l'article 3 del projecte, entre les quals destaquen les següents: “*realitzar estudis que permetin un millor seguiment de les agressions en el seu àmbit...*” (ap. a); “*impulsar plans formatius...*” (ap. b); “*elevant a l'Administració sanitària propostes per a la disminució de la conflictivitat i la millora de la convivència*” (ap.e); i “*...qualsevol altra funció que li sigui encomanada*” (ap. g).

L'article 117.3 de la Constitució consagra el principi d'exclusivitat de la funció jurisdiccional, disposant que l'exercici de la potestat jurisdiccional en tota mena de processos, jutjant i fent executar allò jutjat, correspon exclusivament als Jutjats i Tribunals que determinin les lleis, segons les normes de competència i procediment que aquestes estableixin.



## CONSELL GENERAL DEL PODER JUDICIAL

L'art. 117.4 de la Constitució estableix que els Jutjats i Tribunals no exerciran més funcions que les que s'assenyalen en l'apartat anterior i les que expressament els siguin atribuïdes per llei en garantia de qualsevol dret. L'esmentat precepte, la previsió del qual garanteix la separació de poders –segons expressa la Sentència del Tribunal Constitucional 108/1996, de 26 de juliol (FJ 6è)- s'ha de posar en relació amb els arts. 122 i 127 del text constitucional mateix i amb els arts. 2.2 i 9.1 de la Llei Orgànica del Poder Judicial.

Els arts. 122 i 127.2 preveuen, als efectes que aquí interessen, que la Llei Orgànica del Poder Judicial determinarà l'estatut jurídic dels Jutges i Magistrats de carrera, els quals, mentre romanguin en actiu, no podran exercir altres càrrecs públics diferents als consegüents a la seva destinació judicial.

En compliment de les prescripcions constitucionals, i en garantia de l'exclusivitat de l'exercici de la funció jurisdiccional, per tal de garantir la total independència dels membres del Poder Judicial, els arts. 389 i següents de la Llei Orgànica del Poder Judicial estableixen el règim general d'incompatibilitats dels Jutges i Magistrats; concretament, l'art. 389 assenyala:

*“El càrrec de Jutge o Magistrat és incompatible:*

*1r Amb l'exercici de qualsevol altra jurisdicció aliena a la del Poder Judicial.*



CONSELL GENERAL DEL PODER JUDICIAL

*2n Amb qualsevol càrrec d'elecció popular o designació política de l'Estat, Comunitats Autònomes, Províncies i la resta d'entitats locals i organismes que depenguin de qualsevol d'ells.*

*3r Amb les ocupacions o càrrecs dotats o retribuïts per l'Administració de l'Estat, les Corts Generals, la Casa Reial, Comunitats Autònomes, Províncies, Municipis i qualsevol altra entitat, organisme o empresa que depengui d'uns o d'altres.*

*4t Amb tot tipus d'ocupacions en els Tribunals i Jutjats de qualsevol ordre jurisdiccional.*

*5è Amb tota ocupació, càrrec o professió retribuïts, llevat de la docència o investigació jurídica, així com la producció o creació literària, artística, científica i tècnica i les publicacions derivades d'aquesta, de conformitat amb el que disposa la legislació sobre incompatibilitats del personal al servei de les Administracions Públiques.*

*6è Amb l'exercici de l'Advocacia i de la Procuradoria*

*7è Amb tot tipus d'assessorament jurídic, retribuït o no retribuït*

*8è Amb l'exercici de tota activitat mercantil, per ell o per un altre.*

*9è Amb les funcions de Director, Gerent, Administrador, Conseller, soci col·lectiu o qualsevol altra que impliqui intervenció directa, administrativa o econòmica en societats o empreses mercantils, públiques o privades, de qualsevol gènere”.*



## CONSELL GENERAL DEL PODER JUDICIAL

En desenvolupament de les esmentades previsions legals, els articles 262 i següents del Reglament 1/1995, de 7 de juny, de Carrera Judicial, concreten el règim d'incompatibilitats dels membres de la Carrera Judicial. L'article 263 del Reglament assenyala que *“es podrà autoritzar els membres de la Carrera Judicial per compatibilitzar el seu càrrec amb l'exercici de la docència o la investigació jurídica, així com amb la producció i creació literària, artística, científica i tècnica i les publicacions que se'n deriven, de conformitat amb el que disposa la legislació d'incompatibilitats del personal al servei de les Administracions Públiques”*. D'altra banda, l'article 267 precisa que *“Es denegarà qualsevol petició de compatibilitat d'una activitat, tant de caràcter públic com privat, quan el seu exercici pugui impedir o menyscabar l'estricta compliment dels deures judicials o comprometre la imparcialitat o independència del Jutge o Magistrat afectat”*.

Els preceptes anteriors constitueixen legislació general sobre el règim d'incompatibilitats de Jutges i Magistrats que, en la redacció actual de la LOPJ, resulten aplicables a totes les categories judicials previstes en l'art. 299 LOPJ. D'acord amb aquesta normativa, i partint de la premissa de l'exclusivitat de la funció judicial, que estableix l'article 117 de la Constitució espanyola, el Consell General del Poder Judicial és l'òrgan que, ateses les seves facultats de govern, té en exclusiva la facultat de resolució de les qüestions estatutàries que afecten els membres del Poder Judicial (autoritzacions, prohibicions, compatibilitats, etc.); i les decisions que al Consell corresponen en aquesta matèria tenen com a finalitat garantir la independència judicial. Aquesta és la finalitat de l'objectiu d'evitar qualsevol tipus de dependència de Jutges i Magistrats respecte d'instàncies que no siguin els òrgans de govern del Poder Judicial, establerts en la Constitució i en la Llei Orgànica mateixa.





## CONSELL GENERAL DEL PODER JUDICIAL

El criteri mantingut pel Consell General del Poder Judicial, en la interpretació i aplicació dels anteriors preceptes, té el seu origen en els Acords plenaris de 19 de maig del 1999 i 5 de març del 1997, en els quals *“es declara incompatible la funció jurisdiccional amb qualsevol tipus d’assessorament, a l’empara del que disposa l’article 389.7 de la Llei Orgànica 6/1985, d’1 de juliol, del Poder Judicial, i amb l’exclusivitat de la funció jurisdiccional que estableix l’article 117 de la Constitució espanyola i l’article 2.2 de l’esmentada Llei Orgànica, en el sentit que els Jutges no poden portar a terme altres funcions alienes a l’exercici de la potestat jurisdiccional llevat de les que expressament els siguin atribuïdes per la Llei en garantia de qualsevol dret.*

Sobre aquesta base, la posició mantinguda per aquest Consell en la interpretació i aplicació dels preceptes anteriors ha estat la de considerar incompatible l’exercici de la funció jurisdiccional amb tot tipus d’assessorament, públic o privat a favor de tercers, sent indiferent, a aquest efecte, que l’activitat realitzada pogués tenir un caràcter ocasional i no retribuït, ja que es considera que l’exclusivitat de la funció jurisdiccional que resulta del que disposa l’art. 117.4 de la Constitució obliga a fer una interpretació restrictiva de les normes sobre incompatibilitat, per tal d’evitar camps d’interferència que poguessin afectar les garanties d’imparcialitat i independència que han de presidir l’exercici d’aquesta funció.

En el cas que s’examina, es contempla la participació d’un representant del Tribunal Superior de Justícia de Castella i Lleó, com a membre permanent d’un organisme públic de naturalesa administrativa, sota la presidència d’una autoritat política (el Conseller de Sanitat) i per a l’exercici amb caràcter estable i continuat de funcions que poden ser



## CONSELL GENERAL DEL PODER JUDICIAL

considerades d'“assessorament jurídic”, ja que en aquest concepte s'inclouen les relatives a la realització d'estudis o elevació de propostes a l'Administració sanitària, per la qual cosa s'estima que el precepte no és conforme al règim d'incompatibilitats que deriva del que disposa l'art. 389.7 de la Llei Orgànica del Poder Judicial.

D'altra banda, s'ha de recordar que el Tribunal Constitucional ha tingut ocasió de pronunciar-se sobre les facultats de les Comunitats Autònomes per decidir, de forma unilateral, la incorporació de Jutges i Magistrats a un òrgan administratiu, assenyalant sobre això que: *“Sense entrar en l'anàlisi de l'art. 117 CE, n'hi ha prou per al cas que l'art. 149.1.5 CE atribueixi a l'Estat la competència respecte de l'Administració de Justícia. Sembla evident que en aquesta matèria ha de ser incardinada la regulació de les funcions que hagin d'exercir els Jutges i Magistrats, titulars del Poder Judicial. Si com pretén la Comunitat Autònoma (...) una Llei seva pogués atribuir als Jutges funcions diferents de la jurisdiccional, aquesta mateixa es podria veure afectada. Ha de ser l'Estat, titular exclusiu de la competència, qui ponderi quines poden realitzar, sense que per aquest motiu l'exclusivitat i la independència de la funció jurisdiccional quedin menyscabades”* (STC150/1998, de 2 de juliol; doctrina reiterada en la STC 127/199, d'1 de juliol).

Per les raons exposades, es considera que la inclusió d'un Magistrat com a membre de l'Observatori d'Agressions al Personal de la Gerència Regional de Salut de Castella i Lleó –que es contempla en l'article 5.2.4.b del Projecte remès- no és conforme al règim d'incompatibilitats aplicable als membres de la Carrera Judicial i, en concret, a les previsions que conté l'article 389.7è de la Llei Orgànica del Poder Judicial. Això s'entén, en tot cas, sense perjudici que la Comunitat Autònoma mateixa pugui dissenyar



CONSELL GENERAL DEL PODER JUDICIAL

altres fórmules de col·laboració, que sense implicar la incorporació com a membres de l'òrgan administratiu, de Magistrats en actiu, permetin aconseguir els objectius pretesos.

És tot el que ha d'informar el Consell General del Poder Judicial.

**I perquè consti i esdevingui efectiva, estenc i signo la present a Madrid, el vint-i-sis de maig del dos mil nou.**