[](#_top)

La Revista de l’ACJD

Nº 1

JULIOL’2015

**En el context del trentè aniversari de l’Associació Catalana de Juristes Demòcrates hi ha més raons que mai per existir. Felicitats a totes i tots.**

ÚLTIM SOPAR COL·LOQUI: 18 de juny.

La Reforma del Codi Penal.

Ponent: Francisco Javier Pérez Ruiz (Fiscal i Vicepresident ACJD). <http://www.acjd.org/web/sopar/2015-06-18>

SUMARI:

1. [**Editorial**](#editorial)
2. [**Novetats Jurisprudencials**](#jurisprudencia). Reculls de Jueces para la Democracia. Social, Civil i Penal.
3. [**Articles i Publicacions**](#articles)
4. [**Entrevistes**](#entrevistes)**:** Montserrat Comas, 10 anys de la entrada en vigor de la Llei de Violència de Gènere i Manuela Carmena en la Tuerka.
5. [**Pel·lícules i obres de teatre recomanades**](#pelis). PRIDE
6. [**Dedicatòria**](#dedicatòria): A Manuel Ramon Alarcón a càrrec de Rafael Senra. I a Javier Carrasco Ibáñez, membre fundador de l'ACJD.
7. [**Història de l’Associació**](#història). Articles de Rafael Senra.
8. [**Relació amb altres Associacions de Juristes Democràtes**](#associacions). Matías Movilla.
9. [**Últims sopars col·loquis**](#sopars). José Mª Fdez Seijo, “La 2ª Oportunidad; Olga Arderiu i Joan Coscubiela “La criminalització del dret a vaga”.
10. [**Pitjor Sentència del mes**](#pitjorst)
11. [**Informació d’interès**](#altrainformació).

**NOVA ETAPA DE LA REVISTA DE L’ACJD: MES MOTIUS QUE MAI**

Juliol del 2015. Diuen que sortim de la crisi. Una crisi que està tenint conseqüències de tot tipus, la realitat, però, és que la gent del carrer no percep la recuperació i es segueixen minant pilars essencials del nostre Estat de Dret. En l’àmbit jurídic i de la justícia, la crisi està tenint conseqüències especialment negatives, o millor dit, destructives. Ja n'hi ha prou de que se’ns presenti com indiscutible allò que és inacceptable. Com diem els juristes, sense ànim exhaustiu, podem parlar de pèrdua de drets bàsics de ciutadania, atacs i retallades a tots els serveis públics, destrucció de drets laborals i socials, col·lapse de la justícia, intents permanents de dificultar-ne l’accés a la ciutadania, al mateix temps, i sens dubte per autoprotecció del poder, es criminalitza la protesta, s’endureix innecessàriament la resposta penal i es recondueix a la via purament administrativa conductes que fins ara eren competència dels Jutges, s’intenta controlar el poder judicial, limitar la capacitat de decisió dels jutges i s’ataca la seva independència, i tot això i més, conviu amb un nivell de corrupció política i econòmica absolutament insuportable.

La revista que teniu, no ja a les mans, sinó a la pantalla del vostre dispositiu electrònic, és el primer número de la revista digital de l’Associació Catalana de Juristes Demòcrates. Amb aquesta nova publicació intentem seguir el camí que ja fa anys va fer la revista en paper de l’ACJD. Segurament molts de vosaltres, socis i amics, recordareu que durant molts anys la nostra associació va publicar una revista en paper que arribava regularment al seus lectors. Dificultats de diferents tipus van fer que es deixés de publicar. Si a dia d’avui reprenem amb il·lusió la publicació, ara digital, és per dos motius: en primer lloc, perquè hem aconseguit comptar amb el compromís i dedicació personal desinteressada de qui materialment la fa possible, element primordial i imprescindible; però en segon lloc, perquè entenem que ens trobem en un moment crític, en el que a partir d’ara, es poden produir, i s’han de produir canvis importants que permetin redreçar les decisions que han provocat i provoquen tanta injustícia.

Certament, des de fa mesos, una part important de la societat i en diferents àmbits (noves opcions polítiques, qüestionament nacional del model d’estat, nous moviments socials) està donant avisos de que no està disposada a acceptar per mes temps aquesta situació. En el nostre àmbit, en l’àmbit jurídic i de la justícia, amb tots el problemes que hem relacionat, i molts d’altres, entenem que torna a ser absolutament necessari comptar amb un canal de comunicació i de complicitat entre juristes que comparteixin una visió progressista del Dret, una concepció àmplia dels Drets Fonamentals, respectuosa amb la clàusula d’Estat social i democràtic de Dret, i ferma en la lluita contra la desigualtat, element essencial de la construcció de qualsevol Estat, però que actualment no està garantida.

Us oferim aquest primer número, des de la nostra inexperiència actual, per la que demanem comprensió, amb la voluntat de comptar amb la vostra complicitat, amb la intenció de poder fer-vos arribar un nou número, esperem, que almenys amb una periodicitat trimestral, i amb l’estructura que ara us presentem, que no obstant, mantenim oberta, ja que també us demanem a tots els qui compartiu les preocupacions que hem expressat, que us impliqueu, tant en la aportació de continguts per a la Revista (com articles, sentències d’interès, notícies), com en propostes estructurals i de seccions per a millorar la mateixa.

Esperem comptar amb la vostra lectura, la vostra complicitat, i si voleu, amb la vostra col·laboració.

1. **NOVETATS JURISPRUDENCIALS**

En aquest apartat adjuntem una sèrie de Reculls realitzats i proporcionats per Jueces para la Democracia, en matèria de dret Civil/Privat, Penal i el realitzat pel Magistrat Miquel Àngel Falguera en l’àmbit Social. També es poden trobar al blog de Jueces para la Democracia: <http://publicacionesjuecesdemocracia.blogspot.com.es/>

Boletín de Derecho Civil/Privado nº 9: 

Boletín de Penal nº 8: 

Boletín Social mes de Mayo ’15: 

Boletín Social mes de Junio ’15: 

També trobem molt interessant e imprescindible el comunicat publicat per Jueces para la Democracia contra la promulgació del TTIP, des de la perspectiva de la pèrdua de drets laborals per part dels treballadors, la vulneració del principi de independència dels òrgans jurisdiccionals, la pèrdua de protecció i confidencialitat de les dades de caràcter personal o la privatització de serveis públics:

<http://www.juecesdemocracia.es/txtComunicados/2015/11junio2015_01.htm>

La Asociación Catalana de Juristas Demócratas también quiere compartir el comunicado de Jueces para la Democracia ante las declaraciones de Esperanza Aguirre sobre el cuarto turno y su desprecio a Manuela Carmena:

<http://juecesparalademocracia.blogspot.com.es/2015/05/comunicado-de-jpd-ante-declaraciones-de.html>

Para cerrar este apartado de la Revista queremos hacer mención al artículo, también de Jueces para la Democracia, sobre la creación de juzgados para poner al día la justicia. Pues desde el 2008 tenemos prácticamente los mismos juzgados, y en cambio, reformas como la laboral hacen incrementar la litigiosidad, debido a las ventajas otorgadas a las empresas, y así crear el FALSO argumento de que hay demasiadas garantías y por eso la justicia va más lenta de lo que debería: <http://juecesparalademocracia.blogspot.com.es/2015/06/jpd-reclama-la-creacion-de-mil-juzgados.html>

1. **ARTICLES I PUBLICACIONS**

En aquest primer número el conjunt d’articles que s’adjunten són un recull dels que creiem interessants i d’actualitat.

Índex:

1. Article de Miquel Àngel Falguera a IUSLABOR: Fraude de ley en los despidos: 
2. Resolución del XIII Congreso ordinario de la Unión Progresista de Inspectores de Trabajo (UPIT), 20 de febrero de 2015:
3. Conclusiones del XXX Congreso de la Unión Progresista de Fiscales: 
4. Conclusiones del 30º Congreso de Jueces para la Democracia: <http://juecesparalademocracia.blogspot.com.es/2015/06/conclusiones-del-30-congreso-de-jueces.html>
5. Article de Marco Aparicio a la Revista Antítesi, *Vers un Procés Constituent?*, <http://www.antitesienxarxa.org/2015/06/15/vers-un-proces-constituent/>
6. Entrevista a l’Advocat Andrés García Berrio, *En Barcelona se vulneran Derechos Humanos. <http://www.elperiodico.com/es/noticias/barcelona/andres-garcia-berrio-barcelona-vulneran-derechos-humanos-4201395>*

En relació als Centres d’Internament d’Estrangers (Acta tancament CIES 20 de juny: <http://bambuser.com/v/5604281>)

1. **ENTREVISTES**

Per aquest primer número de la Revista hem realitzat una entrevista a la **Montserrat Comas d’Argemir** sobre els **10 anys de l’entrada en vigor de la Llei de Violència de Gènere**. Al final de la secció també trobareu una entrevista realitzada al mes de març de Pablo Iglesias a Manuela Carmena a Otra Vuelta de Tuerka, per si algú no va tenir oportunitat de escoltar-la.

* *18 de mayo de 2015. Entrevistamos a* ***Montserrat Comas d’Argemir****, Magistrada, pertenece a Jueces para la Democracia y hasta el 2008 fue Presidenta del Observatorio de Violencia de Género y Vocal del Consejo General del Poder Judicial.*

*El objeto de esta entrevista es tratar de analizar la Ley Orgánica 1/2004, de 28 de diciembre, de Medidas de Protección Integral contra la Violencia de Género. Diez años después de su entrada en vigor qué debería modificarse, qué deficiencias ha tenido, qué objetivos ha logrado, etc.*

1. *Según datos del Ministerio de Sanidad, Servicios Sociales e Igualdad, en lo que va de década han muerto asesinadas unas 800 mujeres, una contabilización que sería más complicada si no existiera la ley, como tampoco existirían, probablemente, los juzgados especializados ni las medidas de protección a las víctimas. Estás de acuerdo con estas primeras afirmaciones? Según tu opinión, cuáles han sido los mejores objetivos que ha conseguido la ley?*

La cifra es espeluznante. Desde hace décadas nos enfrentamos a una lacra social que afecta a miles de mujeres a causa de la pervivencia de los patrones culturales machistas todavía muy enraizados en nuestra sociedad. Hay hombres que siguen utilizando la violencia hacia las mujeres para mantener situaciones de dominio, de poder, de sumisión aquí y a nivel mundial porque éste es un fenómeno criminal que traspasa fronteras. La Ley integral contra la violencia de Género, aprobada por unanimidad en el Parlamento Español, y que el 29 de Junio de este año cumplirá diez años de aplicación, ofrece soluciones combatir este problema que tantos regueros de sangre y dolor nos está causando. Las cuestiones más relevantes y positivas de la misma son dos: el diseño de las medidas integrales que deben desplegarse desde distintos ámbitos de la sociedad -educativas, preventivas, sanitarias, contra la publicidad ilícita, además de las medidas sociales, asistenciales, de recuperación psicológica y de reinserción social de los condenados. Y, en segundo lugar en el terreno pedagógico su principal logro ha sido en haber incorporado por primera vez la denominación de “género” en una ley española. El Parlamento Español se unía por primera vez a los dictados de las recomendaciones de las Conferencias Internacionales de Naciones Unidos dirigidas a todos los Gobiernos internacionales. La utilización del vocablo “género” se utiliza para mostrar que las desigualdades entre hombres y mujeres se han construido históricamente como consecuencia de causas culturales y no por las diferencias biológicas. A diferencia del término “sexo” que se refiere a diferencias biológicas, el término “género” conecta con el principio de igualdad y expresa que las discriminaciones han sido creadas en la cultura y en la historia. Antes de esta ley únicamente las personas concienciadas lo utilizaban. Ahora toda la sociedad sabe a qué nos estamos refiriendo y esto nos ha permitido hacer mucha pedagogía de que el problema no es de ámbito privado sino de toda la sociedad .

1. *Durante los años 2012, 2013 y 2014 el Ministerio que dirigía Ana Mato redujo un 30%, los fondos para prevenir la violencia de género. El dinero destinado a Igualdad y Violencia de Género supone, en conjunto, el 0,01% del presupuesto total. Muchas expertas coinciden en que todavía es necesario desarrollar la Ley y, sobre todo, dotarla con el presupuesto suficiente para que sea más efectiva.*

*Crees que el principal defecto de la ley de violencia de género es que no hay suficiente dinero para hacer que se cumpla?*

Los recortes presupuestarios fueron un auténtico error. Ninguna ley que pretenda resolver problemas puede ser efectiva si las medidas que contiene no van acompañadas del presupuesto económico necesario. Este es el gran defecto en general de nuestros legisladores: cambiar leyes sin que ninguna de ellas vaya acompañada de una memoria económica. La Ley Integral es muy ambiciosa en sus objetivos y requiere, para no crear frustración la voluntad política de dotarla de forma permanente para que las medidas que se han diseñado funcionen. Se dejaron de hacer campañas de sensibilización pro falta de recursos cuando ello es indispensable para seguir sensibilizando a la sociedad de que éste es un problema social que nos afecta a todos. En definitiva todas aquellas soluciones encaminadas a conseguir la igualdad real de hombres y mujeres, que es el presupuesto para reducir estas insoportables cifras de violencia que padecemos, deberían ser una preferencia política para cualquier Gobierno.

1. *Si hubiera un incremento de recursos, a que crees que sería más importante o imprescindible destinarlos, hoy en día, a Medidas de Prevención, reforzando la formación específica de todos los agentes implicados (personal sanitario, asistentes psicosociales, policías y jueces, entre otros), detectar más rápidamente posibles maltratos o bien, Medidas de Ayuda como posibles convenios laborales con empresas o entidades públicas para contratar mujeres maltratadas, una renta mínima de inserción, ampliar casas de acogida…*

Todo ello es necesario. Es verdad que gracias a las medidas aportadas por esta ley muchas mujeres han logrado salir del círculo de la violencia. Pero nos falta todavía mejorar en muchos aspectos. Hay que destinar más recursos a las campañas de sensibilización. Los derechos de información y asistencia social integral deben llegar a todos los rincones: seguimos manteniendo el promedio de un 75% de mujeres que previamente a su asesinato no habían denunciado ninguna situación de amenaza o mal trato y, en consecuencia no estaban protegidas. Por otra parte, se han de hacer estudios para saber las razones por las que este 25% que sí habían denunciado, ello no ha servido para evitar su asesinato extrayendo conclusiones para mejorar los sistemas de protección. Se ha de lograr también que los centros de acogida para mujeres maltratadas funcionen como centros de recuperación integral de las víctimas y sus hijos. Se han de ampliar el número de centros con ayudas institucionales. Mejoras los servicios de tele asistencia y de protección. Mejorar las valoraciones de riesgo a realizar por policías y jueces. Se ha de dar un impulso al tratamiento y rehabilitación de los agresores, ingresen o no en prisión, para conseguir el fin constitucional de su reinserción social. En fin, conseguir que la prevención se incluya en todos ciclos educativos.

1. *La impresión es que la Ley partía de una formación y interiorización del problema de todos los operadores que no existe. Si un policía o un Juez no tienen la suficiente empatía o sensibilidad con la mujer, ésta siempre se va a sentir como si ella fuera la sospechosa cuando acude a declarar.*

*Cuáles crees que son los instrumentos jurídicos que más pueden ayudar a combatir los casos de maltrato (Presunción de veracidad de la víctima, inversión de la carga de la prueba…)?*

La creación de los juzgados especializados a través de los Juzgados de Violencia sobre la Mujer ha permitido la especialización de Jueces, Fiscales, Policías, Abogados y funcionarios, de forma que se está otorgando una respuesta judicial hacia las víctimas de la violencia de género más eficaz, de mayor calidad y prioritaria. Se ha terminado con la dispersión judicial y con la descoordinación de la jurisdicción civil y penal. Asimismo se ha logrado una buena coordinación desde estos Juzgados con el resto de Administraciones Públicas. Es cierto que no en todos los casos se ha logrado especializar y por eso el compromiso de formación de Jueces por parte del CGPJ ha de ser permanente. Se han de comarcalizar los Juzgados, a fin de crear más Juzgados exclusivos –suprimiendo los compatibles- con competencias en varios partidos judiciales con criterio de proximidad territorial y equipados con todos los medios: presencia del Fiscal, del Abogado de oficio, del Médico Forense, equipos psicosociales y unidades de valoración forense integral. Sin estas últimas es difícil que los Jueces puedan determinar con acierto la valoración del riesgo de cada víctima, extremo clave para decidir si deben otorgarse o no medidas cautelares de alejamiento. Sin embargo, no soy partidaria de aprobar medidas procesales especiales. La carga de la prueba la debe seguir teniendo la acusación pública y privada y no puede invertirse la carga de la prueba porque ello afectaría al derecho a la presunción de inocencia y al derecho de defensa de los acusados.

1. *Por último me gustaría que realizara una reflexión de lege ferenda, sobre los déficits de la actual Ley. No contempla la violencia sexual, diferentes autoras hablan también de la violencia económica o la institucional. Únicamente se protegen las mujeres maltratadas por sus parejas sentimentales, ni madres, ni hermanas, ni hijas, ni vecinas, ni compañeras de trabajo, ni, por supuesto, prostitutas.*

*Hay autoras que hablan de incluir en la violencia de género la trata de personas, las violaciones fuera de la pareja o la mutilación genital dentro de la definición de violencia de género, como se prevé en la Estrategia Nacional para la Erradicación de la Violencia contra la Mujer 2013-2016.*

*También se discute sobre el desarrollo de la ley de protección de la infancia, y considerar a los hijos de las mujeres maltratadas como víctimas directas del maltrato.*

*Cuál es su reflexión final sobre la Ley sobre la Violencia de Género actual?*

Hace diez años quien impulsó esta ley es el Gobierno del PSOE. Hicieron una elección discutible pero quizás necesaria en aquel momento: limitar las medidas a la violencia en el ámbito de la pareja o ex pareja porque es en este núcleo familiar donde se daban y siguen dándose las mayores cifras de muertas y de maltratadas. A nivel parlamentario no se cuestionó por el resto de partidos políticos. Pero por otra parte se ha de aceptar que ello ha creado la confusión y un cierto olvido de que la violencia de género es un concepto más amplio que abarca: homicidios, malos tratos físicos y psíquicos, coacciones, amenazas, abuso sexual de mayores y niñas fuera del ámbito familiar, la mutilación genital femenina, la prostitución forzosa, la explotación laboral y profesional, la económica etc. Por eso soy partidaria de impulsar un nuevo acuerdo político entre todos los partidos políticos y la sociedad civil para impulsar un cambio de la Ley y ampliarla a todas estas realidades incluyendo nuevas medidas.

Como balance final: es verdad que no hemos podido reducir las insoportables cifras mortales, pero no podemos atribuirlo a una supuesta ineficacia de la Ley, máxime cuando cambiar los patrones culturales sexistas nos puede llevar años. Son los patrones culturales machistas –de discriminación hacia la mujer-, de hondas raíces en todas las sociedades, los que explican la permisividad social durante décadas con la violencia masculina. El derecho es siempre un motor de cambio y de transformación social. Los resultados de la aplicación de las leyes suelen ser lentos, pero finalmente estables e irreversibles. Y, en este largo recorrido es preciso trabajar codo a codo hombres y mujeres, porque ésta es una batalla a favor de la igualdad y de la justicia, en la que estamos implicados toda la sociedad. Estamos ante un reto permanente.

* Entrevista de Pablo Iglesias a Manuela Carmena en Otra Vuelta de Tuerka: <https://www.youtube.com/watch?v=ZNjqQY2HKzk>

1. **PEL·LÍCULES I OBRES DE TEATRE RECOMANADES**

En aquest 1r número de la Revista de l’ACJD volem recomanar, especialment, la pel·lícula:

### PRIDE (Orgull).

### Director: Matthew Warchus

### Guió: Stephen Beresford

### Duració: 120 minuts

### Data d’estrena: 19 de març de 2015

### Sinopsis:

Verano de 1984. Margaret Thatcher gobierna y el Sindicato Nacional de Mineros (NUM) ha convocado una huelga. Durante la manifestación del Orgullo Gay en Londres, un grupo de lesbianas y gais se dedica a recaudar fondos para ayudar a las familias de los mineros. Pero hay un pequeño problema: El sindicato no acepta el dinero. Los activistas no se desalientan. Deciden saltarse al sindicato e ir directamente a los mineros. Escogen un pueblecito de Gales al que van en un minibús. Así empieza la extraordinaria historia de cómo dos comunidades totalmente diferentes se unen por una causa común.

1. **HOMENATGE I DEDICATÒRIA**

L’Associació Catalana de Juristes Demòcrates es veu obligada a dedicar aquest espai al **Manuel Ramon Alarcón**, us adjuntem les profundes planes que li ha dedicat el seu íntim amic i uns dels referents de l’acjd, **Rafael Senra Biedma**; text que ha realitzat per a la Revista de Iuslaboral (<http://www.upf.edu/iuslabor/>). Dividint el seu escrit en les, que ell considera, quatre grans fases de la vida del Manuel Ramón (l’estudiant, l’investigador, el catedràtic i el magistrat).

També incloem les paraules que li ha dedicat **Jordi Agustí Julià,** membre de la nostra Junta Directiva i Magistrat del Tribunal Suprem, en les quals el qualifica com un home imprescindible.

Al final de l’article adjuntem un escrit que ens ha demanat la ALA (Asociación Libre de Abogados) també de dedicatòria al company Manuel Ramón Alarcón.

També adjuntem una fotografia i unes paraules dedicades al **Javier Carrasco**, uns dels fundadors de la Associació Catalana de Juristes Demòcrates, qui ens va deixar recentment.

**MANUEL RAMÓN ALARCÓN**

Manuel Vicent, en su columna de El País de 31 de mayo de 2015, seis días después del fallecimiento de Manuel Ramón, realizaba una brillante reflexión sobre la condición humana en los tiempos que corren: *En política, El Dorado también existe. Es ese sueño de igualdad, libertad, moral pública y regeneración que la izquierda cree poder alcanzar………En general, para la derecha no es sino la proyección de sus intereses privados, en cambio, se supone que para la izquierda, la política es un ideal de limpieza moral y de regeneración pública”* y expresaba su deseo y esperanza de que, tras el resultado de las recientes elecciones municipales y autonómicas, las organizaciones progresistas se sobrepongan a la ambición, codicia y egoísmo de los mediocres. Es una bienvenida a un ampliamente deseado cambio de ciclo, que Manuel Ramón había venido comentando con esperanza en sucesivos encuentros y que comenzó a disfrutar, después del refrescante vuelco acaecido en las últimas elecciones europeas, de la evolución de las encuestas que predecían la conquista por la juventud progresista de gran parte de las instituciones y, finalmente, por el resultado de las últimas elecciones, que ya veníamos saboreando desde las movilizaciones populares del 15 M, que empezaron a generarle las esperanzas durante los últimos cuatro años de su apasionante y apasionada vida.

**I**

**EL ESTUDIANTE DE DERECHO**

Tuve la suerte de conocer a Manuel Ramón en el año 1966, en la facultad de derecho de la Universidad de Sevilla, en la que había iniciado la carrera de derecho el curso anterior. Fue un estudiante brillante y conversador genial y, con la misma facilidad que ordenaba y centraba debates jurídicos, cogía la guitarra y se volcaba cantando o bailando unas sevillanas. Participando en los debates del cine club universitario o en el TEU (teatro español universitario), contribuía activamente en la construcción y desarrollo de los valores de la libertad y de la democracia y en el rechazo de la dictadura franquista. Estos encuentros generaron la progresiva aparición de, cada vez más, compañeros universitarios que se apuntaban a las libertades y, muy especialmente, a la libertad de cátedra, entendida no sólo como un derecho de los docentes, sino también de los alumnos, ansias que se extendieron poco a poco a profesores y a núcleos de intelectuales, artistas, y profesionales de la ciudad de Sevilla y de sus aledaños, que se agruparían en centros sociales y culturales como el Club Tartesos o las tertulias de la Granja Viena. En ese ambiente de rechazo a la opresión de la dictadura conocí a Manuel Ramón. En el inicio del curso siguiente, corriendo el año 1967, un grupo de estudiantes de la facultad de derecho decidimos correr el riesgo de ciclostilar una revista de la facultad, dirigida a profesores y estudiantes, bajo el título de Peñafort y nos constituimos en Junta de Redacción, junto a Manuel Ramón, Bartolomé Clavero Salvador (posteriormente catedrático de Historia del Derecho) Fernando Rubiales Torrejón, Camilo Tejera Rodríguez, y el autor de estas líneas. Como presentación de la revista escogimos, a guisa de compromiso, el conocido verso de Quevedo *“No he de callar más que con el dedo, ya tocando la boca ya la frente, temor anuncies o amenaces miedo”.* Participaron como articulistas en este primer número, tras una entrevista realizada al entonces joven catedrático de Derecho del Trabajo, y también “entonces”*,* progresista, Manuel Alonso García, defensor de los trabajadores en la huelga de la empresa de laminados de bandas en frío de Echeverri, un relato en clave crítico de humor sobre la carrera de derecho, titulado “de primero a quinto” escrito por José Antonio Salazar Murillo, quien se convertiría después en uno de los abogados famosos de Sevilla, aún en ejercicio, junto a Crisóstomo; y varios otros sobre temas universitarios y culturales (poesía, teatro, cine, filosofía, historia…..). Esa decisión actuaría como germen imparable del pensamiento crítico en la facultad de derecho y de la apertura de un amplio espacio de inquietudes coincidentes en torno a la necesidad de poner fin al escenario de permanente tergiversación, propaganda ideológica y despotismo que asfixió a la universidad durante la dictadura. Una necesidad que aceleraría los deseos de concretar una estrategia común para todas las facultades y escuelas que fuera capaz de poner en pie a los estudiantes del distrito universitario de Sevilla para sustituir el sindicato español universitario falangista (SEU y APEs), por un sindicato democrático de estudiantes que siguiera los pasos ya iniciados por los estudiantes de la Facultad de Políticas de Madrid y por el Sindicato Democrático de Estudiantes de Barcelona (SDEUB). Manuel Ramón tuvo una destacadísima intervención en ese despertar crítico y democrático de los universitarios hispalenses, que se extendería después a los otros distritos universitarios andaluces, en una abierta ruptura y confrontación con la dictadura franquista y su estructura universitaria que comenzaría en el histórico boicot de la facultad de derecho al entonces ministro de información y turismo, Manuel Fraga Iribarne, que pretendía conferenciar sobre las inexistentes excelencias de su ley de prensa e imprenta, y que, tras aceptar la petición de los asistentes de que la anunciada conferencia fuera sustituida por un coloquio, cambió de opinión cuando, tras oír el contenido de la primera pregunta de uno de los estudiantes de cómo era posible que se hubiera prohibido a los diarios españoles publicar el manifiesto firmado por intelectuales, profesionales y artistas de toda España contra las torturas infligidas por la guardia civil a los mineros asturianos en huelga, volvió a coger los papeles e intentó dar su conferencia, que fue totalmente ensordecida por los gritos y canciones de los asistentes remedando una conocida canción de la época y gritando “¡eso, eso, que los tienes presos, presos, presos!”, hasta que los grises irrumpieron en el aula para proteger a Fraga y cargar contra los estudiantes, entre los que se encontraba Manuel Ramón. Al día siguiente, los estudiantes sevillanos se manifestaron contra la dictadura y practicaron la mayor quema de diarios en la ciudad de las que se tenía noticias.

En el año 1967, los dirigentes estudiantiles de mayor aceptación en la universidad decidieron presentarse como candidatos a las elecciones de delegados de curso del SEU (transnominado APES/AES), para ocupar todos los cargos electivos del sindicato oficial, siguiendo la misma decisión que habían adoptado los dirigentes del movimiento obrero con el sindicato falangista, la CNS. En ambos casos el objetivo de la iniciativa impulsada por el Partido Comunista, era destruir desde dentro la dominación de la dictadura sobre los sindicatos y avanzar en la creación de sindicatos democráticos, consiguiéndose una victoria acaparadora. Por su parte, los catalanes ya habían elaborado el año anterior los estatutos de un sindicato alternativo al oficial de la dictadura, el Sindicato Democrático de Estudiantes de la Universidad de Barcelona (SDEUB) y decidieron convocar en Valencia a todos los representantes de los distritos universitarios de España a lo que denominaron Reunión Coordinadora Preparatoria del Congreso Democrático de Estudiantes de España (RCP del CDEE), tras haber contactado con las dos organizaciones internacionales de estudiantes, la Unión Internacional de Estudiantes (UIE), de obediencia comunista, y la Conferencia Internacional de Estudiantes (CIE), de obediencia norteamericana.

Resultó ser que la reunión Coordinadora en Valencia se celebró sin que las facultades y escuelas de Sevilla tuvieran la menor noticia sobre ella. La prensa daba cuenta al día siguiente de la celebración de la reunión valenciana, que fue disuelta por la policía, que practicó numerosas detenciones de los representantes estudiantiles. El delegado de la facultad de ingenieros de la Universidad de Barcelona, asistente a esa reunión, que pudo evitar la detención policial, se trasladó a Sevilla para conocer las razones por las que los representantes del distrito no habían asistido a la reunión sin haber dado respuesta alguna negativa a la convocatoria, la cual se había hecho llegar al delegado de distrito, Rafael Escuredo, estudiante de derecho. Manuel Ramón Alarcón, delegado de facultad, tras solicitar explicaciones a Escuredo y obtener como respuesta que no había informado porque no consideraba conveniente la asistencia de Sevilla a un acto dirigido esencialmente por comunistas, convocó de inmediato una Asamblea de Facultad, que decidió solicitar la dimisión inmediata de Rafael Escuredo por la ocultación a los representantes estudiantiles del distrito de la convocatoria a la reunión. Recuerdo la sorpresa y la indignación de Manuel Ramón cuando, tras preguntarle a Escuredo si tenía una propuesta alternativa al proceso de extensión de los sindicatos democráticos de estudiantes liderado por los comunistas (partido en el que Manuel Ramón no militaba), recibió como respuesta que pensaba presentarse, en su condición de delegado de distrito del sindicato franquista, como candidato a Delegado Nacional de España del sindicato oficial, que estaba seguro que sería elegido y que, como tal cargo comportaba la condición de Procurador en las Cortes franquistas por el tercio sindical, propondría la legalización en España del sindicato democrático. Los delegados de las facultades y escuelas del distrito exigieron la dimisión de Rafael Escuredo y acordaron suprimir el cargo unipersonal de delegado de distrito y sustituirlo por una Junta de Delegados del Distrito compuesta por todos los delegados de facultad o de escuela, de modo que los órganos sindicales estudiantiles fueron, en adelante, todos colectivos: las Asambleas lo eran de curso, de facultad o escuela, y de distrito, y los órganos de representación, las Juntas de Delegados de curso, de facultad o escuela y de distrito.

Manuel Ramón lideró, en su condición de delegado de la facultad de derecho, ese proceso de vaciado progresivo de los sindicatos universitarios franquistas, y la conquista acelerada y constante de la participación masiva de los estudiantes y algunos de los profesores en una universidad democrática, en la que las únicas estructuras antidemocráticas, quedaron reducidas a las denominadas autoridades académicas, exiladas en los decanatos o en el rectorado presidido por Calderón Quijano. En las aulas empezó a respirarse aires de libertad y el aprendizaje memorístico, cimentado en el autoritarismo y en la clase magistral, fue progresivamente sustituido por el debate en los pasillos y en los foros universitarios, contra la tutela legal, gubernativa y judicial, de los intereses y valores privativos e insolidarios del clasismo y de la dictadura y la denuncia de la postergación de las necesidades e intereses de la ciudadanía que vivía de su fuerza de trabajo, como se explicitaba en las manifestaciones bajo la petición “el hijo del obrero a la universidad”. Y caminando en paralelo con esa democratización de las estructuras estudiantiles en la universidad, los estudiantes decidieron irrumpir en la vida ciudadana para unir esfuerzos contra la dictadura. El instrumento principal para conseguir ese objetivo fue la convocatoria de las llamadas “Jornadas de Renovación Universitaria”, una idea importada del sindicato democrático de Barcelona consistente en unos encuentros con la ciudadanía sevillana que se celebraban en locales diversos, algunos de ellos de la iglesia, como el propio palacio episcopal, o colegios profesionales, que, dada su relevancia institucional, dificultaban, cuando no impedían, la intervención o incluso la presencia de la policía política de la dictadura, la denominada brigada político-social; unos locales eran públicos, como los espacios en algunos de los edificios de la propia universidad; y otros privados, como el Club Tartesio. A las conferencias, a cargo de reconocidos intelectuales y artistas (como Carlos Castilla del Pino, Santiago Roldán, José Luis García Delgado), acudían, junto a los estudiantes universitarios, representantes del movimiento obrero y profesionales de las capas medias. En esa vivencia, Manuel Ramón comunicó que había sido invitado a los EEUU y concedida una beca Fullbright, añadiendo que le hacía mucha ilusión, aunque fuera sobradamente conocido que el objetivo perseguido por las autoridades americanas con las referidas becas fuera, entre otros, incentivar la propaganda del liderazgo de los USA en la defensa del modelo norteamericano de la libertad y de la democracia. Anunció que renunciaba a la condición de delegado del sindicato democrático en la facultad. Su amigo y vecino Camilo Tejera fue el elegido para sustituirlo en esa responsabilidad, que se entregó en cuerpo y alma a los mismo objetivos y se convirtió en una leyenda más en la universidad hispalense. (Para una más completa información sobre el alcance y la extensión de los cambios que sufrió la vida universitaria en Sevilla como consecuencia de las acciones relatadas y de las que le sucedieron puede consultarse la bibliografía y, especialmente, el libro publicado por la cátedra de historia de la universidad de Sevilla titulado “subversivos y malditos en la universidad de Sevilla (1965-1977)”, que puede descargarse gratuitamente desde la red en formato pdf, basado en la tesis doctoral de Alberto Carrillo-Linares. A mediados de 1967 fui designado por la Junta de distrito delegado de información de la universidad de Sevilla y, en tal cometido, me tocó moverme mucho por la geografía española para participar en la coordinación de los movimientos estudiantiles en España y mantener una actualización informativa de los avances y contratiempos que acaecían, así como acompañar al delegado de distrito en las reuniones coordinadoras a las que debiera acudir en otros territorios e informarse e informar al distrito de los acuerdos y ayudas con las organizaciones sindicales de los estudiantes en el mundo, lo que requería un mayor contacto con la responsable en Cataluña del SIRI y el DIRI. De otro lado, durante 1967 y 1968 se intensificaron las multas gubernativas por la participación en manifestaciones, las detenciones policiales y estancias en los calabozos de la Brigada Político-social en la Plaza del Duque, dirigida por los policías Colina, Soriano y Serrano (El jefe, el malo y el “bueno”), y los procesos y subsiguientes juicios ante el Tribunal de Orden Público. Pero, ante la insuficiencia de esos medios represivos para acabar con la movilización estudiantil, así como ante los problemas que ocasionaba la circunstancia de que una parte de los dirigentes estudiantiles pertenecían a familias acomodadas de las clases media y alta de Sevilla y sus alrededores, los ministerios de gobernación y de educación llegaron a la conclusión de que lo importante era expulsar a esos dirigentes, de la universidad e impedir que se acercaran a ella en uno o dos años, teniéndolos controlados en centros militares mediante la supresión de la prórroga por estudios, la incorporación al servicio militar obligatorio y el consiguiente llamamiento inmediato a filas que nos colocaba fuera de juego durante 18 largos meses, medida a la que se acompañó la retirada de todos los pasaportes en poder de los movilizados y el embargo de sus escasos bienes por el impago de las multas gubernativas. En fin, que perdí el contacto con Manuel Ramón hasta después del levantamiento del estado de excepción de 1969 (y, ciertamente, lo echaba mucho de menos), a renglón seguido de que Miguel Rodríguez Piñero nos prestara su coche para que pudiéramos asistir a una reunión del sindicato democrático en Madrid, un seat con un motor trasero que no pudo soportar las subidas de despeñaperros y que tuvimos que dejar en un taller de Guarromán, continuando el viaje en autostop. Tras la vuelta de Manuel Ramón a Sevilla, me dijeron que había decidido marchar a Italia, concretamente a Trieste para asistir a un encuentro de derecho comparado, desplazamiento en el que conoció al que sería otro gran iuslaboralista, Jesús Rentero Jover, coincidente desde entonces con Manuel Ramón en la rigurosidad jurídica y la empatía en la defensa de la función esencial del derecho laboral, que no es otra que garantizar que, la enorme fuerza y poder decisorio absoluto que tienen los empleadores en la determinación del objeto y condiciones del contrato de trabajo, se viera limitada por los objetivos y mecanismos de garantía contenidos en las normas reguladoras del derecho individual y colectivo del trabajo, instrumento básico para que el principio de igualdad fuera imponiéndose progresivamente en el sinalagma contractual. Después, en la cátedra de Miguel Rodríguez Piñero, Manuel Ramón desarrolló con gran brillantez la combinación de la docencia con la investigación, integrándose en lo que dio en llamarse la escuela sevillana de Derecho del Trabajo, polemizando con sus compañeros y con el propio Miguel Rodríguez Piñero en todo aquello de lo que discrepaba, fuera en el departamento, fuera en las Jornadas andaluzas (cuyo modelo después se extendería por toda la geografía española), porque a Manuel Ramón no había quien lo venciera dialécticamente, con otras armas que no fuera la del convencimiento. Extendiendo la frase poética de Jorge Manrique, “con sus enemigos, ¡qué león!”, también a los amigos que no acabábamos de convencerlo. Recuerdo su alegría cuando me llamó para comentarme ampliamente el éxito alcanzado por su buen amigo Tomás Iglesias, excelente abogado laboralista de Sevilla, ante el casi recién estrenado Tribunal Constitucional al conseguir que los despidos realizados con vulneración de derechos fundamentales de la Constitución fueran declarados despidos nulos “in radice” y se impusiera a los empleadores que así actuaran la readmisión obligatoria y su cumplimiento “in natura”, con la reposición del despedido al status laboral que tenía antes del despido, aplicando el efecto de la “restitutio in integrum”. Estaba eufórico.

**II**

**El investigador**

Nadie, absolutamente nadie, puede negar con motivación sólida que Manuel Ramón ha sido uno de los mejores investigadores en materia de Derecho individual y colectivo del Trabajo y de la Seguridad Social. Ahí están sus publicaciones en las diferentes materias, dotadas de una coherencia y rigurosidad inestimables que abrían nuevos horizontes a los abogados laboralistas para profundizar en la defensa de la cláusula de Estado social, que ordena para nuestro Estado la Constitución, y profundizar en los derechos de los trabajadores en cuanto tales y como ciudadanos, individual y colectivamente. En momentos en que las actuaciones fraudulentas de los empleadores, para burlar la función tuitiva del derecho laboral, ocultando lo que eran manifiestamente contratos de trabajo bajo la apariencia formal de una relación civil o mercantil, momentos en que era necesario probar en cada juicio, para lograr la protección de la iuslaboralidad del contrato, una variada gama de notas tipificadoras elaboradas por la doctrina que daban un gran margen interpretativo al juzgador de turno, en perjuicio del principio de seguridad jurídica: Por la nota tipificadora de la ajenidad en los medios de producción, resultaban expulsados de la protección de las normas laborales y de seguridad social los mensajeros con motocicleta propia o los transportistas al que el empleador le financiaba la compra de la furgoneta; o, para burlar la nota de la subordinación o dependencia, resultaba que se obligaba a los arquitectos técnicos a pie de obra, para encubrir el salario, a que facturaran como si fueran autónomos. Manuel Ramón extendió y defendió por doquier la ajenidad en el mercado como la nota tipificadora del trabajo objeto del derecho del trabajo que reduciría el fraude de los empleadores, rehabilitaría el principio de seguridad jurídica, recordando en su misma formulación que es el empresario el único sujeto del contrato de trabajo que tiene relación jurídica con el mercado de bienes y servicios, pues es quien, como titular de lo producido, lo enajena en el mercado, por lo que se está antes dos relaciones jurídicas netamente diferenciadas: la de quienes ponen su capacidad de trabajo al servicio de un empleador a cambio de un salario (que integra el objeto del contrato de trabajo), y la de quienes se apropian del resultado del trabajo y lo comercializan en el mercado (que integra el objeto de un contrato civil o mercantil de compraventa, arrendamiento, etc.). Destaco esta inestimable aportación doctrinal porque Manuel Ramón estuvo especialmente orgulloso de ella. Y no era para menos porque, con independencia de la satisfacción que conlleva cualquier avance en la investigación del derecho, cuando ves que las sentencias la aplican cada vez con mayor frecuencia en el combate contra el fraude a la ley y el abuso de derecho, ejercitado contra quienes se encuentran en peor situación económica y social, el resultado de esa investigación ha pasado de la vida académica a la cláusula de Estado social, impidiendo o dificultado la expulsión total o parcial de los trabajadores del disfrute de sus derechos laborales.

**III**

**EL CATEDRÁTICO**

Cuando Manuel Ramón me llamó por teléfono para anunciarme que concursaría a la cátedra de Derecho del Trabajo de la Universidad Autónoma de Barcelona en Bellaterra, aparte de la alegría de volver a tener cerca a uno de mis mejores amigos, me pareció una excelente noticia para Cataluña y los catalanes y especialmente para los universitarios de Bellaterra, universidad en la que languidecía el Derecho del Trabajo como una asignatura menor de la carrera. En realidad, nuestra especialidad languidecía en todas las universidades catalanas como consecuencia de que los catedráticos pasaron a compatibilizar la investigación y la docencia con el ejercicio de la abogacía, casi íntegramente dedicado a la defensa de los empresarios y de la patronal. Ese estado de cosas provocó un rechazo cada vez mayor de los estudiantes, en una Universidad de Barcelona (Pedralbes), en la que el alumnado estaba especialmente sensibilizado en la lucha contra las desigualdades sociales y el absentismo de los catedráticos. Manuel Ramón explicó que su idea era respetar a todos los docentes que se encontraban en la facultad de Bellaterra y ampliar esa plantilla con la incorporación de representantes de los diferentes operadores jurídicos en el ámbito del Derecho del Trabajo en Barcelona (jueces y secretarios judiciales del orden social, Inspectores de Trabajo, Abogados laboralistas de los despachos de Cataluña destacados en la defensa de los trabajadores y de los sindicatos), para conseguir que las prácticas de la asignatura fueran realmente unas prácticas. Naturalmente no existía presupuesto en la facultad para atender este nivel de concurrencia de profesionales, por lo que quedó claro que nadie cobraría, aunque todos, incluido el catedrático, se beneficiarían de lo que consideraba (y así realmente fue), una profundización permanente en la materia mediante el debate colectivo de los temas más actuales del Derecho del Trabajo. Hay que reconocer que eso de no cobrar fue muy bien, pues los integrados en ese grupo solamente tenían en común su profesionalidad como laboralistas, lo que a su vez trajo consigo la sustitución de la verticalidad que caracteriza aún en nuestros días la sumisión (y no solo doctrinal), de los profesores e investigadores a su catedrático, por una relación horizontal y colectivizada de todos en la preparación de la docencia. Fue un grupo de profesionales diversos del derecho laboral que disfrutamos inmensamente con aquella experiencia liderada por Manuel Ramón. En él estaban abogados laboralistas como Miquel Falguera, Lali Alfonso, Ramón Plandiura, Teresa Calzada o Ramón Vallbé ; Inspectores de Trabajo como Javier Arguiñáriz o Mar Serna; Jueces de lo social, como Jordi Agustí, que ejercitaba la docencia en Bellaterra cuando llegó Manuel Ramón. Los debates y la preparación de las prácticas se trasladaron al césped del campus de Bellaterra, al jardín de Ramón Vallbé, o a Fonolleres en Gerona.

Un grupo muy amplio de estudiantes prometedores, entre los que se encontraban Xavier Solà Monells, Carolina Gala, Manolo Luque, Raquel Serrano Olivares, Esther Sánchez Torres,Daniel Martínez o Alberto Pastor, se inclinaron por la especialización en Derecho del Trabajo y surgió una nueva generación de jóvenes investigadores que se incorporaron al relevo generacional. El acuerdo de Manuel Ramón con las editoriales para editar un libro que difundiera las ponencias de cada una de las jornadas catalanas contribuyó decisivamente a la divulgación de esas innovaciones doctrinales y esas críticas a las insuficiencias de los legisladores o de la judicatura para la vigencia y vigorosidad de la cláusula social del Estado, del respeto a los derechos fundamentales de los trabajadores como tales y como ciudadanos. Con esa combinación de la convocatoria, del debate abierto durante la discusión de las ponencias, y de la publicación de las mismas, Manuel Ramón consiguió, desde su posición de catedrático, hacer todo lo posible para evitar el debilitamiento de la función compensadora del Derecho del Trabajo. Para muestra, un botón: basta releer el libro de las Jornadas Catalanas de 1994, editado por Marcial Pons, ISBN 84-7248-221-9 y la presentación escrita por Manuel Ramón para constatar la intensidad con la que se criticaba lo que dio en llamarse la Reforma Laboral de 1994, bajo la iniciativa de un gobierno socialista, que fue la que inició la ofensiva (tímida si la comparamos con lo que vendría después, pero que abrió las puertas a todas las posteriores que realizarían los gobiernos del PP, que culminan por ahora con esta aberración que es la Reforma 2012, esa mezcla de chapucería legislativa y exhibición de cinismo falsario, clasismo prepotente e insolidaridad social.

Manuel Ramón fue también una persona admirada por el claustro y las autoridades académicas de Bellaterra y contribuyó activamente a un notable incremento del debate transformador en ese otro escenario del gobierno de esa universidad, con catedráticos de otras disciplinas como Manolo Gerpe, Francesca Puigpelat, Enric Argullol o Francisco Carreras. En ese sentido decidió dar un salto cualitativo a la presencia de la Universidad Autónoma en los foros iuslaboralistas del Estado y, con la colaboración de la Asociación Catalana de Juristas Demócratas, en diciembre de 1988, convocó la Primera Jornada Catalana de Derecho del Trabajo y de la Seguridad Social, que ha venido convocándose desde entonces cada año y en las que han intervenido como ponentes todos los estudiosos del Derecho del Trabajo comprometidos con ese encuadramiento del derecho laboral en la cláusula de Estado Social y la escuela sevillana, dirigida descentralizadamente casi en su totalidad, por Miguel Rodríguez Piñero y Bravo Ferrer, que consiguió, con la ayuda de María Emilia Casas y los colaboradores, una etapa de esplendor de la revista Relaciones Laborales de La Ley. Con la decisión de Manuel Ramón de pasar a la cátedra de Derecho del Trabajo de la Universidad de Sevilla, el equipo docente se dividió entre los que marcharon a la Pompeu Fabra y los que se quedaron en la Universidad Autónoma de Barcelona con Salvador del Rey, ante la imposibilidad de que todos pudieran pasar a la Pompeu en esos momentos. Cuando Salvador del Rey se incorporó a la Pompeu Fabra ya se había decantado porque su futuro profesional pasara por la defensa de los empleadores en uno de los despachos que constituyen lobbys, integrando el asesoramiento y la defensa jurídica de los empresarios en una acción organizada y coordinada de presión sobre el poder legislativo generando el consiguiente tráfico de influencias para reducir los derechos de los trabajadores, y de confraternización con algunos sectores del poder judicial, metiendo en sus despachos como abogados a jueces en situación de excedencia o ex jueces y ex magistrados, a inspectores de trabajo en excedencia o a ex inspectores de trabajo, a funcionarios de los departamentos institucionales de Relaciones Laborales o del Ministerio de Trabajo, en excedencia o ex funcionarios, convirtiéndose en auténticos laboratorios de diseño de acciones para incrementar los beneficios empresariales y perjudicar los derechos de los trabajadores. El coqueteo con la patronal suele acabar en contubernio contra la cláusula de Estado Social. Cuando Manuel Ramón decidió marcharse como catedrático a la universidad de Sevilla, le dije en varias ocasiones que no me iría a la Pompeu si no tenían cabida allí todos los becarios de nuestro grupo y siempre que el área funcionara horizontalmente, sin autoritarismos ni mandarinatos (que nunca existieron bajo la batuta de Manuel Ramón), pero nuestra relación de amistad siguió existiendo siempre con la misma intensidad.

Finalmente, Manuel Ramón consiguió la estabilización del departamento de Derecho del Trabajo y la Seguridad Social en la Universidad Autónoma de Barcelona con las cátedras de Eduardo Rojo y de Paco Pérez Amorós (dos clásicos de la defensa constante de los mismos valores éticos y jurídicos por los que Manuel Ramón luchó), que incluyeron en su equipo a la mayor parte de los destacados jóvenes investigadores que antes he citado. Debo añadir que, en mi opinión, en los momentos actuales, la investigación y docencia del Derecho del Trabajo es ahora más fecunda y compartida horizontalmente, que en el resto de las facultades de Derecho en Barcelona.

**IV**

**El Magistrado**

Cuando Manuel Ramón me anunció su decisión de pasar a la Sala de lo Social del Tribunal como jurista de reconocido prestigio tuve una mezcla de sensación de alegría y de tristeza. Alegría por lo que ello suponía para el desarrollo y mejora de la aplicación de la cláusula de Estado Social en el más alto de los tribunales ordinarios, de lo que se beneficiarían miles de trabajadores y los sindicatos. Tristeza porque, con suerte, ya no lo podría ver más que en las jornadas de derecho laboral en las que coincidiéramos, como así sucedió. Por suerte la presencia de Manuel Ramón se convirtió en prácticamente imprescindible en casi todas las jornadas además de las catalanas, en el Albacete de Rentero, Baylos y Lillo ; en el Vigo de Matías Movilla y Elvira Landin; en el Madrid de los sindicatos; y hasta en el Lanzarote de Gloria Poyatos o la Gran Canaria de Humberto Guadalupe. En todos esos lugares lo seguí y me sentía alegre y orgulloso de que siguiera defendiendo, con una dialéctica impecable, sus valores de siempre, que son los que se encuentran proclamados en los derechos fundamentales de nuestra Constitución, en garantía de los derechos del trabajador como ciudadano, desarrollados progresivamente por la jurisprudencia constitucional anterior al vuelco introducido en su composición tras la Reforma de 2012; en los tratados y convenios internacionales, en la jurisprudencia renovada de la Sala de lo Social del Tribunal Supremo, en las políticas legislativas de protección social y mostraba su decepción en quienes se oponían a esa jurisprudencia o recortaban derechos sociales solo con su voto, venciendo pero no convenciendo.

No voy a hacer aquí ningún elenco de la importancia transcendente de las aportaciones de Manuel Ramón a la mejora de la jurisprudencia y la rigurosidad jurídica en la protección de la cláusula de Estado Social, en sus diversas manifestaciones en el ámbito del Derecho del Trabajo, porque esas sentencias están y estarán siempre a nuestra disposición en las correspondientes bases de datos, en las que son de fácil localización y ordenación cronológica o temática\*. Pero también quiero resaltar (y no es moco de pavo), que Manuel Ramón ha contribuido, esperemos que decisivamente, a la incentivación del buen funcionamiento de los tribunales colegiados, promoviendo el debate libre y criticando los posicionamientos preestablecidos en razón a convicciones personales o posicionamientos ideológicos y exigiendo, como siempre ha hecho, que cualquier oposición o voto contrario a cualquiera de las ponencias se basara en la demostración jurídica de la existencia de un mejor derecho. En ese quehacer último de Manuel Ramón colaboraron otros magistrados que habían destacado con propuestas de lege ferenda, propuestas en el ámbito procesal o en el sustantivo que acabaron transformándose en derecho positivo, como Fernando Salinas, que le acompañaron en ese su nuevo y último lugar de trabajo.

Hemos de seguir el ejemplo de Manuel Ramón todos los juristas progresistas, especialmente los iuslaboralistas, defendiendo los valores éticos que él siempre llevaba consigo, para conseguir que fracase el actual cerco a las libertades democráticas y a la cláusula de Estado Social que preside la política legislativa e institucional de los gobiernos reaccionarios que hemos venido padeciendo.

Con la música de fondo de la rumba cubana que bailamos todos los juristas asistentes a las últimas jornadas de Lanzarote te digo:¡hasta siempre, com…pañero!.

Rafael Senra Biedma.

**MANUEL RAMÓN ALARCÓN.**

**UN HOME “IMPRESCINDIBLE”**

El dimarts 26 del passat mes de maig, cap a las 8 del matí, quan estava revisant una ponència al despatx, em va trucar el company Fernando Salinas para dir-me que Manuel Ramón havia mort a la matinada, segons li va comunicar –plorant- la seva muller Marga.

No pot ser, vaig pensar, si fa uns dies que havia parlat amb ell per telèfon, i malgrat la seva lògica debilitat –després de l’ensurt el divendres de Setmana Santa-, el vaig trobar animat, amb la seva clarividència de sempre i preguntant-me como estava el tema dels “emèrits” al Tribunal, perquè anava a complir els 70 anys el 2 de setembre, data de la jubilació forçosa, però que ell volia obviar, continuant com Magistrat emèrit.

I quant t’has fet a la idea, de que es així, de que es irreversible, comences a pensar quan el vas conèixer i com i des de quan t’has relacionat amb ell. I recordes que el vaig conèixer fa 28 anys, quan arribà com a catedràtic de DT i de la SS a la Universitat Autònoma de BCN l’any 1987, i jo que en aquell moment estava al Departament de treball de la Generalitat de Catalunya, estava també com Encarregat de Curs donant classes de Dret del Treball i Seguretat Social a l’Autònoma.

Podria parlar, de com vaig quedar impressionat de seguida, no sols pels seus coneixements de la matèria, sinó també per la seva lucidesa mental, la seva meravellosa claredat expositiva, i la seva generosa humanitat, com amb el seu entusiasme, el seu treball, el seu saber fer, reuneix un grup de professors, introdueix un estil, una forma de treball, crea, en definitiva, un Departament de Dret del Treball i Seguretat Social allà on no hi havia pràcticament res. Podria parlar de com engega iniciatives: Posa en marxa les Jornades Catalanes de DT i de la SS, que es celebren anualment, i que son un referent a Catalunya del iuslaboralisme, però també a tot l’Estat espanyol. El febrer de aquest any es van fer las XXVI Jornades i precisament l’any passat se li va rendir a Manuel Ramón un molt merescut homenatge al complir-se els XXV anys. També podria parla de la fundació de la ACI, l’Associació Catalana de Iuslaboralistas de la qual va ser el primer President.

Podria parlar de la introducció de formes novadores de preparació de las classes, de l’elaboració i resolució col.lectiva del casos pràctics, més endavant de la gravació de judicis reals als Jutjats del Social –aprofitant que jo ja era Magistrat- per passar-ho després als alumnes, i de moltes altres iniciatives, incloses les lúdiques de dinars i partits de futbol que fèiem. Es sabut que el futbol i el BETIS era una de les seves passions.

Podria parlar de com després arriba a la Pompeu –anada a la que l’acompanyem alguns Professors de l’Autònoma, de com amb la Professora Julia Lopez i altres Professors i Professores crea un altre equip de treball, etc. Però dels aspectes docents i acadèmics i de l’activitat universitària de Manuel Ramón ja s’ha parlat abans amb més coneixement i millor del que pugues fer jo.

També podria parlar de la seva estimació per Catalunya, com comprenia y defensava el seus valors i els defensava –com a tot allò que estimava- amb passió, es trobés on es trobés, a Andalusia, a Madrid, al Tribunal Suprem. Sovint em deia: “Jordi es que en Madrid no entienden nada…”

Pero jo em centraré en l’activitat de Manuel Ramón com Magistrat a la Sala IV del Tribunal Suprem. Tot va començar quan l’any 2009 Manuel Ramón ve un dia a Madrid, ell estava aleshores de Catedràtic a Sevilla, i vam anar a dinar. En el transcurs de la conversa, parlant de distintes problemàtiques que en aquell moment l’afectaven, li pregunto si no s’havia plantejat mai la possibilitat de exercir com a Magistrat al Tribunal Suprem. L’informo de que, al cap d’uns mesos, com a conseqüència de la jubilació d’un Magistrat, es produirà una vacant del cinquè torn, vacant que forçosament s’ha de cobrir no per un membre de la carrera judicial, sinó per un jurista de reconegut prestigi. Recordo que es va quedar sorprès, perquè mai no s’ho havia plantejat, però vaig veure que era receptiu, que la idea li agradava i uns dies després em truca i diu que està decidit a intentar-ho.

Es convoca el concurs per la placa, Manuel Ramón es presenta i la guanya, incorporant-se com a Magistrat de la Sala IV del TS al febrer de l’any 2010. Doncs be, en aquell moment comença una magnífica relació triangular Manuel Ramón –Dret del Treball i Seguretat Social- i exercici de la Magistratura, que dura 5 anys i que malauradament ha truncat la seva mort.

Efectivament ,el seu gran coneixement de les matèries –Dret del Treball i Seguretat Social-, la seva capacitat dialèctica i de persuasió en la deliberació dels casos; amb argumentacions carregades de lògica jurídica i al mateix temps exposades de manera clara i brillant, tot això posat al servei de la resolució mes justa socialment del cas concret, ha aconseguit assolir fites importants en la creació de doctrina jurisprudencial en matèria de DT i SS, sempre en la línia de defensa del valors i principis constitucionals de l’Estat social i democràtic de dret, avui dia posat en qüestió, per les actuals corrents neoliberals i lleis de mercat imperants.

Amb aquest ordre de coses, es poden citar moltes sentències de la Sala IV del TS. en las que Manuel Ramón ha deixat com a ponent la seva impremta de manera clara i contundent. A tall de exemple, en supòsits d’intervenció de l’Adm. Publica com empleadora, i enfront a l´actuació abusiva d’aquesta, que pretenia eludir la normativa laboral raonava en la s. 21-07-2011. Recurs 2883/2010) :

**TERCERO.-** Entrando, pues, en el fondo del asunto, es obvio, después de la descripción de los datos que el análisis de la contradicción nos ha obligado a efectuar, que la doctrina correcta es la de la sentencia de contraste. **En efecto, es bien sabido que, desde el punto de vista material, la prestación de servicios profesionales en régimen de ajenidad y dependencia es de naturaleza jurídico-laboral y que solamente es posible calificarla como contrato administrativo porque una ley expresamente permita esa exclusión que, por ello mismo, tiene naturaleza constitutiva y no meramente declarativa. Ahora bien, esa exclusión constitutiva no se produce en el vacío, esto es, no es un cheque en blanco que se conceda a la Administración Pública para que –cual nuevo Rey Midas que convertía en oro todo lo que tocaba- pueda convertir en contrato administrativo cualquier contrato materialmente laboral por el solo hecho de calificarlo como tal (a través de las sucesivas configuraciones legales y denominaciones que esos contratos administrativos de prestación de servicios han recibido por parte de las sucesivas leyes de la contratación administrativa que se reseñan en la propia sentencia recurrida: para trabajos específicos y concretos no habituales; de consultoría y asistencia, de asistencia o servicios, etc.).** Por el contrario, esa exclusión constitutiva tiene que tener un fundamento, pues de lo contrario entraría en abierta contradicción con el artículo 35.2 de la Constitución que establece que “la ley regulará un estatuto de los trabajadores”, de la misma forma que el artículo 103.3 dice que “la ley regulará el estatuto de los funcionarios públicos”. Es decir, la Constitución establece un modelo bipolar (funcionarios y laborales) del personal al servicio de las Administraciones Públicas, modelo al que se han ido aproximando las sucesivas concreciones de la legislación ordinaria –y la que más lo hace es el Estatuto del Empleado Público (Ley 7/2007, de 12 de abril, artículos 8 a 12), si bien ese modelo bipolar siempre ha permitido algunas excepciones de contratos administrativos de prestación de servicios personales que, como tales excepciones deben ser interpretadas restrictivamente y que, como decíamos, siempre se han autorizado sobre la base de alguna razón justificadora.

En un altre supòsit, en el que també l’Administració, com empleadora pretenia eludir la aplicació de convenis col.lectius, incomplint l’obligació de convocar anualment concurs per cobrir els llocs de treball de caràcter permanent de personal laboral que es trobin vacants**,** raonava (s. 26-11—2012). Recurs 247/2011), que :

**“SEXTO.-** **No es la primera vez que se plantea ante los tribunales un conflicto de esta naturaleza, que, frecuentemente, tiene su origen en la renuente aceptación en el seno de las Administraciones Públicas, por parte de sus dirigentes políticos, del derecho a la negociación colectiva legalmente reconocido a los empleados públicos, en desarrollo del artículo 37.1 –y también del 28.1- de la Constitución.** Es cierto que las Administraciones Públicas tienen reconocida una potestad de autoorganización y que la negociación colectiva que se desarrolla en ese ámbito debe tenerla en cuenta. Pero lo que hay que entender es que es el mismo legislador el que reconoce dicha potestad y también le pone un límite: el dimanante precisamente del obligado respeto a lo colectivamente pactado. Lo que no es jurídicamente correcto es entender que la potestad de autoorganización de las AAPP prevalece de modo absoluto sobre la negociación colectiva y que, por lo tanto, los productos de dicha negociación –los convenios colectivos- pueden ser sin más ignorados a través de decisiones unilaterales de uno de los sujetos firmantes del pacto colectivo, expresadas en resoluciones administrativas que pretenden justificarse –cuando lo hacen, que ni siquiera es siempre así- con una simple y genérica apelación a los “intereses generales”. La sentencia recurrida es un ejemplo paradigmático de esa errónea línea de pensamiento”.

En un altre cas, eixamplava l’àmbit de aplicació personal del D.T. reconeixent com a relació jurídic laboral l’existent entre un conegut periodista “tertuliano” i la emissora de radiodifusió LA SER en el que aquell intervenia (S. 19-02-2014. Recurs 3025/2012).

**“SEGUNDO.-** **1.** Entrando en el fondo del asunto, es cierto que la figura del colaborador periodístico se sitúa en esa zona fronteriza o gris en que es difícil determinar la naturaleza laboral o civil de la prestación de servicios en cuestión. Pero también lo es que esa dificultad se aminora sustancialmente cuando el colaborador en cuestión es precisamente una persona cuya profesión principal y quizás única – y, por otra parte, como ocurre en el caso de autos, socialmente reconocida- es la de periodista. Más dificultad en cambio –aunque ello no sea determinante- existe cuando el tertuliano en cuestión es una persona que tiene su profesión principal fuera del mundo mediático –con mucha frecuencia se trata de un profesor de Universidad, un político en activo, etc.- y que de manera muy marginal, aunque a veces llegue a ser duradera y periódica, colabora con un determinado medio informativo, frecuentemente retribuido bajo forma de dietas o incluso sin retribución alguna, circunstancia esta última que excluiría claramente la relación laboral.

**2.** Reconocida, pues, la relativa dificultad del asunto, hay que señalar, sin embargo, que la jurisprudencia y la doctrina científica nos suministra criterios jurídicos muy sólidos para resolverlo, habiendo interpretado con gran precisión el alcance de esos rasgos definitorios del contrato de trabajo –ajenidad y dependencia- que aparecen en el artículo 1 del ET. Una muestra sintética de esa tarea interpretativa de la jurisprudencia puede encontrarse, por ejemplo, la STS/IV de 6/10/2010 (RCUD 2020/2009), en la que se especifican los múltiples aspectos en que se manifiesta la esencial nota definitoria de la ajenidad, incluyendo la dependencia que, en puridad, y pese a su importancia, no es sino un aspecto más de la ajenidad (en la organización de la prestación laboral, que no corresponde al trabajador -que es la característica del trabajo por cuenta propia- sino al empresario). Dice así su FD Tercero, refiriéndose a los actores de doblaje: *"En efecto, concurren en el caso todos los rasgos definitorios de la laboralidad establecidos en el artículo 1 del ET y desarrollados por la jurisprudencia a lo largo de años de actividad interpretativa. Los clientes (productoras de cine y televisión) contratan con la empresa y no con los actores la realización de los doblajes (ajenidad en el mercado). Dichos doblajes se hacen en los estudios propiedad de la empresa (ajenidad en los medios de producción), aunque los ensayos puedan realizarse en el domicilio de los actores, puesto que los medios tecnológicos actuales lo permiten, lo cual no significa sino que una parte de la actividad puede ser realizada como trabajo a domicilio, modalidad expresamente prevista en el artículo 13 del Estatuto de los Trabajadores. El trabajo se hace bajo la dirección del Director de Doblaje que contrata y designa la empresa (dependencia o ajenidad respecto a la propia actividad profesional), quien da las instrucciones pertinentes a los actores, lo cual no es óbice para que estos disfruten de un amplio campo de autonomía en el desarrollo de su actividad profesional, dado el carácter artístico y creativo de la misma. El producto del trabajo realizado –es decir, los doblajes- y la utilidad patrimonial derivada del mismo -es decir, lo que pagan los clientes- ingresa directamente en el patrimonio de la empresa y no en el de los actores (ajenidad en los frutos y en la utilidad patrimonial) y estos percibirán su salario, en la modalidad de por unidad de obra, expresamente contemplada en el artículo 26.3 del ET, teniendo derecho a ello por el trabajo realizado, independientemente de que la empresa obtenga finalmente el beneficio o lucro perseguido o no lo obtenga (ajenidad en los riesgos)"*.

**3.** Aplicando esta doctrina jurisprudencial, acierta la sentencia recurrida cuando afirma: *“En cuanto a la* ***ajenidad,*** *hay un encargo previo del trabajo y mediante el concurso del Sr. Carnicero en ciertos programas la empresa adquiere el fruto del trabajo de aquél y lo comercializa en espacios radiofónicos. Con palabras de la* *STS 16-12-08, referida a un cronista, "la ajenidad de los resultados se pone de relieve en el dato esencial de que el demandante no realiza las crónicas informativas por propia iniciativa, con la finalidad de ofrecerlas posteriormente para su adquisición por un tercero". En este caso la ajenidad se pone de manifiesto, como se ha indicado, en la participación del periodista en un programa diseñado y dirigido por la empresa de comunicación“*. En efecto, ahí se manifiesta la “ajenidad en los frutos” (es decir, en los resultados del trabajo), pero también la “ajenidad en el mercado”: el periodista no ofrece el producto de su trabajo directamente a los clientes (los oyentes de la radio: la famosa “audiencia”, que es el mercado por el que compiten los diversos medios) sino a la empresa radiofónica que es quien hace llegar ese producto a dicha audiencia, al mercado.

**4.** Y por eso concurre también la dependencia, entendida como esa integración “en el ámbito de organización y dirección del empresario” (es decir, la ajenidad respecto a la organización de la propia prestación laboral), que es la fórmula que emplea el artículo 1 del ET, cristalización de una larga elaboración jurisprudencial en la que se concluyó que no se opone a que concurra esta nota de la dependencia la “autonomía profesional” imprescindible en determinadas actividades. Por eso acierta también la sentencia recurrida cuando afirma: *“Por lo que se refiere a la* ***dependencia****, en este caso ciertamente es atenuada, pues aunque podrían darse directrices sobre la participación del periodista, la libertad profesional que ha reconocido la demandada al contertulio - limitándose a fijar el tema del debate - no tiene por qué ser incompatible con la relación laboral. Así la sentencia del TS de 16-12-08 declara que "es irrelevante que la demandada no transmitiera instrucciones sobre el modo de realizar las crónicas, ya que el profesional de la información goza de un elevado grado de libertad a la hora de efectuarlas". Pero en todo caso la demandada fija el tema a debatir y se lo comunica al demandante, y además éste debe participar en los días que se le señalen y en el horario de los programas en que interviene, circunstancias que denotan todas ellas la existencia del presupuesto de dependencia o integración en el ámbito de organización y dirección de la empresa.- En este aspecto no es excluyente el dato de que pueda existir alguna flexibilidad en cuanto a la concreción del día de intervención del periodista cuando éste solicita algún cambio. Y por lo que se refiere a la presencia física en la sede de la emisora, evidentemente no es necesaria para la realización del programa ni ello puede servir como elemento de definición de la relación, y además la conexión se realizaba con medios propios de la demandada, como ya se ha dicho“*. Y añade, también muy acertadamente, la sentencia recurrida: *“Como dato relevante en cuanto a la concurrencia del presupuesto legal de la dependencia o inserción en el ámbito empresarial se ha de resaltar asimismo, frente a la libertad de las partes propia del arrendamiento de servicios, la continuidad, regularidad y permanencia de la relación a lo largo de muchos años, sin que en ningún momento se haya acreditado ni que la demandada dejara de contar con la prestación del Sr. Carnicero, ni que éste rechazara por motivos personales su participación en ocasión alguna“*.

Este dato es muy importante en un caso como el de autos porque subraya el carácter "profesional" de la actividad, excluyendo a aquellos "tertulianos no profesionales" que no solamente no tienen una relación laboral con la empresa sino que puede que ni siquiera la tengan de carácter civil. A partir de ahí, se trata de determinar si esa prestación profesional de servicios se hace en el marco de una relación laboral o de arrendamiento de servicios. Y es ahí donde juegan los criterios de ajenidad y dependencia que hemos ya analizado. Y también es importante el dato básico de que quien presta el servicio es personalmente el trabajador -el Sr. Carnicero en este caso- y no la empresa a través de la cual cobra, como veremos a continuación. Si así fuera, dicha empresa habría de tener un contrato de trabajo con el señor Carnicero, lo que no es el caso.

**5.** Por ello mismo, también acierta la sentencia recurrida al determinar que la peculiar forma de retribución empleada en el caso, en absoluto logra transformar lo que es una prestación personal de servicios en un inexistente contrato mercantil entre dos sociedades. Dice así la sentencia recurrida: *“En cuanto a la* ***retribución****, el demandante percibía una cantidad fija y unitaria mensual por su participación en los programas ya indicados. La jurisprudencia no exige que la retribución sea fija y periódica, aunque ello refuerce la laboralidad de la relación, pero también se admite dentro del concepto de salario la retribución por resultado, o dentro del ámbito periodístico, por crónica realizada (sentencias del TS de 16-12-08 y 11-5-09). Por otra parte, tampoco se opone a la laboralidad de la relación el dato de que el Sr. Carnicero perciba sus retribuciones por su trabajo a través de una sociedad de la que es administrador único, circunstancia que en este ámbito jurisdiccional no es decisiva en el supuesto ahora enjuiciado, pues no es dudoso que la prestación del servicio del demandante es personal, y cualquiera que haya sido la causa de la anomalía consistente en instrumentar la percepción salarial a través de una sociedad y las consecuencias que ello pudiera tener en otros órdenes, lo cierto es que las facturas a nombre de Producciones y Servicios TXANTXALAN S.L. se refieren en realidad a retribuciones del trabajo personal del Sr. Carnicero, dato no controvertido en el proceso“*.

En ese mismo sentido -irrelevancia de la fraudulenta interposición de una sociedad mercantil a los efectos de enervar el carácter laboral de la relación- se pronunció esta Sala en su Sentencia de 10/07/2000 (RCUD 4121/1999). Y es que, con harta frecuencia, sucede lo que ya afirmamos en nuestra STS de 18/10/2006 (rcud 3939/2005): *"Las altas en el Régimen Especial de Autónomos, el pago de licencia fiscal y la facturación con inclusión del IVA son sólo datos formales, que no se corresponden con la naturaleza del vínculo, ni definen su carácter; más bien forman parte del mecanismo que se ha puesto en marcha para tratar de descalificar la relación como laboral"*. Lo mismo ocurre cuando a todo ello se añade o se sustituye por el citado mecanismo interpositorio.”

En la resolució d’altres casos donava magnifiques “classes” sobre DT. Així, per exemple, en el supòsit resolt per la sentencia. 25-01-2011 (recurs 216/2009) sobre aplicació de l’article 37 (ET) sobre permisos, explicant la diferencia y l’aplicació de la “norma mínima” i “norma mes favorable” en DT. Així raonava:

**“CUARTO.-** Entrando ya en la cuestión de fondo, la denuncia de infracción legal hecha por la empresa demandada se basa sobre un error conceptual que conduce inevitablemente al rechazo del recurso. Dicho error consiste en afirmar que, puesto que el artículo 37.3 del ET no es una norma de derecho necesario absoluto sino de derecho necesario relativo –lo cual es cierto- ello significa que los preceptos contenidos en el mismo son disponibles para la contratación colectiva, lo cual es erróneo. En efecto, las normas de derecho necesario absoluto son aquellas que no pueden ser ni mejoradas ni empeoradas ni, en definitiva, alteradas en modo alguno ni por la negociación colectiva ni por la individual: por ejemplo, la que dice que la acción de despido caduca a los 20 días hábiles. Por el contrario, las normas de derecho necesario relativo permiten su mejora, pero no su empeoramiento –en ambos casos desde el punto de vista del trabajador- vía convenio colectivo o contrato individual de trabajo. En eso exactamente consiste el mandato contenido en el artículo 3.3 del ET de “respetar en todo caso los mínimos de derecho necesario”, que no es sino una manifestación más del principio de jerarquía normativa (art. 9.3 de la Constitución) y de su plasmación en la ordenación de fuentes del Derecho Laboral (arts. 3.1 y 85.1, primera línea, del ET), lo que en absoluto conculca el derecho a la negociación colectiva (art.37.1 CE) como se ha encargado de precisar en numerosas ocasiones el Tribunal Constitucional (especialmente, en la STC 210/1990, de 20 de diciembre, con cita de SSTC 58/1985, 177/1988 y 171/1989).

Así pues, junto a la tradicional dicotomía entre normas de *ius cogens* y de *ius dispositivum*, es muy característico del Derecho del Trabajo esta tercera categoría de normas de derecho necesario relativo: imperativas “hacia abajo” y dispositivas “hacia arriba”. Esto es lo que la doctrina ha calificado como principio de norma mínima que, a diferencia del principio de norma más favorable –el otro gran principio característico del sistema de aplicación de fuentes del Derecho Laboral- no obliga a escoger entre dos normas, seleccionando una, la más favorable en su conjunto, y desechando la otra sino que, en el juego del principio de norma mínima, al aplicar la norma convencional que respeta y supera el mínimo establecido por la norma legal estamos al mismo tiempo aplicando ésta. La operación jurídica que llevamos a cabo al implementar el principio de norma mínima consiste en un proceso de depuración de la norma convencional, eliminando de ella, uno por uno, todos los aspectos que no respeten los mínimos establecidos en la norma legal de derecho necesario relativo que ha establecido dichos mínimos. Por eso, a diferencia de lo que ocurre cuando lo que aplicamos es el principio de norma más favorable (de acuerdo con el último inciso del artículo 3.3 del ET), para aplicar el principio de norma mínima no procede, en absoluto, la comparación global entre la norma legal que contiene esos mínimos –en el caso, el artículo 37.3 del ET- con la norma convencional que regula los diferentes aspectos concernidos por esos mínimos –en el caso, la Cláusula 10ª del Anexo II del Convenio Colectivo en cuestión-. En consecuencia, resulta fuera de lugar, por irrelevante, toda la argumentación del recurso –y también de la sentencia recurrida- en torno a si es o no más favorable la Cláusula Décima del Anexo II del Convenio Colectivo que el artículo 37.3 del ET.

En temes de Seguretat Social, amb interpretacions sempre “pro beneficiari”, per exemple, avançant al Legislador, en supòsits de pensió de viudetat reconeguda a divorciada víctima de violència de gènere, encara que no existís pensió compensatòria (S. 21-12-2010, recurs 1245/2010); o be com en la sentencia de 18-10-2011. recurs 4444/2010 explicant de forma comprensible una qüestió molt complexa càlcul de base reguladora de la pensió de jubilació, amb períodes d’integració de bases mínimes segons la regla general de l’artícle 162.12 de la LGSS, la regla especial de la seva disposició addicional setena y l’article 1131/2002.

“SEG**UNDO.-** Entrando en el fondo del asunto, la trabajadora recurrente, tras analizar la contradicción existente entre las citadas sentencias, denuncia la infracción del artículo 162.1.2, párrafo primero de la LGSS que dice así: "Si en el período que haya de tomarse para el cálculo de la base reguladora aparecieran meses durante los cuales no hubiese existido obligación de cotizar, dichas lagunas se integrarán con la base mínima de entre todas las existentes en cada momento para trabajadores mayores de dieciocho años".

Y, efectivamente, la infracción se produce porque dicho precepto, que establece la regla general de integración de lagunas en el caso de jubilación, se refiere al “período que haya de tomarse para el cálculo de la base reguladora”, que son los “180 meses inmediatamente anteriores al mes previo al del hecho causante”, según establece el artículo 162.1 de la LGSS, y, por lo tanto, ninguna incidencia –ni en un sentido, el postulado por la sentencia recurrida, ni en ningún otro, que pudiera ser favorable al beneficiario- pueden tener los períodos de trabajo y cotización anteriores a esos 180 meses. En el supuesto debatido, contando hacia atrás desde el momento de la jubilación, hay unos meses de cotización a tiempo completo y hay después un período sin obligación de cotizar que llega hasta el final del período de 15 años que debe de computarse para calcular la base reguladora (agosto de 1994) e incluso lo sobrepasa en varios meses, puesto que la primera contratación que consta de la actora con anterioridad a esa fecha es, precisamente, el contrato a tiempo parcial que finalizó el 31 de diciembre de 1993, tras cuya extinción disfrutó de 6 días de prestación por desempleo a tiempo parcial que finalizaron ocho meses antes del citado mes de agosto de 1994, fecha de inicio del período para computar la base reguladora de la pensión solicitada. Ese contrato a tiempo parcial –que, a su vez, estuvo precedido de otros a tiempo parcial, de otros a tiempo completo y de períodos sin cotización hasta el año 1965- no puede ser tenido en cuenta por cuanto queda, como hemos dicho, completamente fuera del período computable para calcular la base reguladora. En este sentido, es errónea la afirmación de la sentencia recurrida cuando afirma, formando parte esencial de su *ratio decidendi*, lo siguiente: “Ninguna norma positiva autoriza a excluir del conjunto de cotizaciones que el trabajador acredite las que puedan perjudicarle, por el contrario la base reguladora se forma por la suma de la totalidad de cotizaciones efectuadas a lo largo de su vida laboral y por ello el criterio de la instancia debe rechazarse”. Es evidente que eso no es así: la base reguladora no se forma computando todas las cotizaciones efectuadas a lo largo de la vida laboral sino única y exclusivamente las realizadas en los últimos quince años (art. 162.1 LGSS), y con integración de las lagunas de cotización que pueda haber en esos 15 años mediante la regla general del artículo 162.2: “la base mínima de entre todas las existentes en cada momento para trabajadores mayores de dieciocho años”. Por lo tanto, el trabajador no ha excluido ninguna cotización: es el legislador el que excluye –para el cálculo de la base reguladora, que no para acreditar el período de carencia- las cotizaciones anteriores a ese período de 15 años (180 meses) inmediatamente anterior a la fecha de la jubilación. La regla especial de la Disposición Adicional Séptima y del artículo 7 del RD 1131/2002, según la cual dichas bases mínimas integradoras de lagunas pueden minorarse cuando el período en que se aplican haya sido precedido de un trabajo –y su correspondiente cotización- a tiempo parcial no se puede aplicar cuando, como es nuestro caso, la laguna a integrar se extiende hasta el final del período computable para calcular la base reguladora e incluso lo sobrepasa, con lo que, hablando con propiedad, la laguna no está precedida de nada, pues más allá de ese límite no hay nada que deba ser tenido en cuenta para el cálculo de la base reguladora, ni para bien ni para mal. Por esto tampoco puede ser tenida en cuenta la argumentación –esgrimida en el recurso- según la cual habría que tener en cuenta el hecho de que, con anterioridad al período de cómputo para calcular la base reguladora, ha habido muchos más días de cotización a tiempo completo que a tiempo parcial. Argumentación que sería plausible si abriéramos la frontera de los 15 de años de cómputo para el cálculo de la base reguladora. Pero no la debemos abrir pues el legislador no nos autoriza a ello.

Era tanta la capacitat de Manuel Ramón que recordo que en un cas de pensió no contributiva (S. 30-3-2011. Recurs 921/2010) en que ell i jo vam perdre la votació, i vam fer un vot particular a la sentencia majoritària, Manuel Ramón el va construir de tal manera, i quedava tan palès que la persona tenia dret a la pensió, que un dels companys de la posició majoritària, també va voler fet un vot particular, que no era a la sentencia, sinó al nostre vot particular.

En fi, aniria citant casos i sentencies destacades de Manuel Ramón i es faria interminable, però si volia acabar amb una anècdota que posa de manifesta aquesta capacitat tècnica, dialèctica i de fermesa de caràcter de Manuel Ramón. L’any passat junt amb altres companys del TS. i d’altres Magistrats del Tribunal Constitucional y del Tribunal Suprem de països de la Unió Europea vàrem anar al TJUE a Luxemburg. I en una magnífica intervenció oral Manuel Ramón va retreure al TJUE la doctrina regressiva que en relació al Dret Laboral, estava elaborant en distintes sentències que havia dictat (casos Viking i Laval),

Manuel Ramón va estar tan convincent i l’escoltava tothom amb tanta atenció que el President del TJUE es va posar molt nerviós i pràcticament li va retirar la paraula, dient que no hi havia temps per continuar…..

Acabo ja, ens ha deixat un gran jurista, un magistrat exemplar, preocupat per l’aplicació de la justícia social, un home bo, un amic de veritat, un home dels que Bertolt Brecht qualificava com IMPRESCINDIBLE. Visqui sempre en el nostre record.

Jordi Agustí i Julià

También adjuntamos una sentidas palabras que le dedican sus compañeros de Sevilla del **ALA** (Asociación Libre de Abogados), y que nos han pedido adjuntemos en la Revista de la ACJD:

MANUEL RAMÓN ALARCÓN, in memoriam

<http://ala.org.es/manuel-ramon-alarcon-in-memoriam/>

**MANUEL RAMÓN ALARCÓN, *in memoriam***

El pasado 25 de Mayo de 2015 falleció Manuel Ramón Alarcón, magistrado del Tribunal Supremo de la Sala de lo Social, y un defensor de los derechos y libertades, tanto en su trayectoria profesional como en su trayectoria vital.

Es por ello que desde la Comisión de Social los compañeros y compañeras de ALA queremos manifestar nuestro dolor por la pérdida, acompañar a sus familiares y amigos en dichos momentos, y manifestar nuestro cariño y admiración por la figura intelectual y humana que perdemos.

Hemos perdido una persona que desde el antifranquismo, el ejercicio de la abogacía en el ámbito social, y en su actividad docente e investigadora, ha sido un referente y activo defensor de los derechos de los trabajadores y trabajadoras, y de los derechos fundamentales, con un gran rigor y con valentía.

Desde 2010 ha desarrollado las funciones de magistrado del Tribunal Supremo, y podemos seguir su trayectoria en las sentencias que firmó, en sus votos particulares y en todo el trabajo que, completando su gran tarea, como ponente de numerosas jornadas y cursos, y escritor doctrinal, muestra su rigor y su compromiso, debiendo estar agradecidos a ambos aspectos en su incansable tarea en pos de la Justicia.

Desde esta humilde Comisión Social de ALA no podemos más que sumarnos al dolor y tratar de continuar con más esfuerzo la tarea en que tanto avanzó Manuel Ramón Alarcón.

Como se dice en muchas latitudes, y en numerosos espacios, el mejor homenaje continuar la lucha.

Comisión Social de ALA.

In memòria de Javier Carrasco Ibáñez.

Ens ha deixat recentment, el company **Javier Carrasco Ibáñez**, membre fundador de l'Associació Catalana de Juristes Demòcrates; qui va començar la seva trajectòria defensant els treballadors, especialment com a advocat de Comissions Obreres al Barcelonès. I més endavant, va treballar amb el Josep Maria Bernat al despatx que tenien conjuntament. Posteriorment, va marxar a Madrid, a on va seguir vinculat a les Associacions de Juristes Progressistes, especialment a ADADE, d'entre altres, col·laborant amb el Javier Ledesma.

Es va destacar per la seva lleialtat als valors democràtics i a la visió progressista de la justícia, i va ser estimat pels seus companys. Enviem el condol des d'aquí a la seva família, especialment a la seva filla Marta.

A la fotografia de celebració del 5è aniversari de l'ACJD apareix franquejat per en Josep Maria Bernat i l'Amadeu Recasens.

1. **HISTÒRIA DE L’ASSOCIACIÓ CATALANA DE JURISTES DEMOCRÀTES.**

L’Associació Catalana de Juristes Demòcrates compleix ja 30 anys. Això significa que hi ha moltes coses que s’han fet bé, però a l’hora que s’ha de seguir lluitant per les causes que la van conduir a néixer.

Un dels aspectes més interessants que té l’ACJD són les persones que la integren, les quals han viscut moltes experiències de lluita, resistència i espais de contrapoder conjuntament.

Aquestes companys i companyes tenen drets i obligacions. Dret a escriure sobre les anècdotes que creguin interessants. Obligació a escriure-les, a explicar-les, per a que quedi constància i no quedi en l’oblit.

En aquest primer número escriu una persona que ha estat a l’Associació des dels seus inicis, el Rafael Senra, sobre el viatge a Cuba en el context de la VIII Conferencia de la Asociación de Juristas sobre Los Sistemas de Derecho en el continente americano, l’any 1987; i més endavant, l’any 1989 a París, a la celebració dels 200 anys de la Pressa de la Bastilla.

**RAFAEL SENRA BIEDMA**:

**LA HABANA-PARÍS**

**I**

**LA HABANA**

Como es sabido, nuestra asociación es el resultado de la trasposición al ámbito geográfico de Cataluña de la organización de los juristas representada a nivel internacional por la Asociación Internacional de Juristas Demócratas que, además de tener presencia a través de las correspondientes acciones locales, en prácticamente todos los continentes, rompía con la división de las diferentes especialidades de los juristas en instrumentos corporativos, al agrupar a todas las especialidades jurídicas en una sola organización, en un nuevo escenario en el que el interés de los asociados no se centraba en los avatares que afectaban concretamente a los intereses de cada especialidad profesional (abogados, jueces, fiscales, secretarios judiciales, oficiales, auxiliares y agentes, peritos forenses, etc) que, con demasiada frecuencia, se transformaba en una atribución de la responsabilidad del mal funcionamiento de la justicia a cualquiera de los otros operadores y entrar en un lamentable juego de acusaciones mutuas sin sentido. Al constituirse la ACJD en el seno de la AIJD, se abrió la posibilidad y el deber societario de asistir de vez en cuando a algunos de los encuentros internacionales en los que participaba la AIJD, así como la colaboración doctrinal en las publicaciones de centrales de la AIJD y contemplar en directo las diferencias con las que, en el derecho comparado, se producían en las regulaciones de una misma relación civil, laboral o mercantil, así como el diferenciado tratamiento en materia de tratamiento penal de la delincuencia y del funcionamiento de los centros penitenciarios, aprovechando al propio tiempo la posibilidad de conocer a fondo la vida cotidiana en otros países y ello lo pudimos experimentar especialmente en el viaje que organizó la ACJD en 1987 para asistir a la VIII Conferencia de la Asociación de Juristas sobre Los Sistemas de Derecho en el continente americano. Un numeroso grupo de juristas de nuestra asociación, al que se añadieron otros de otras nacionalidades y territorios del Estado, especialmente gallegos, algunos de los cuales reconoceréis en las fotografías que ilustran gráficamente este evento, nos trasladamos en un avión inmensamente grande, a la isla caribeña y, aparte del ámbito estrictamente jurídico, en el que se produjeron no pocas coincidencias en planteamientos y propuestas y la existencia de una lengua compartida, lo que allí vimos y vivimos poca relación tenía sobre nuestras vivencias cotidianas. Veamos algunos de las anécdotas que me parecen más expresivas de esas diferencias a las que he aludido.

A la llegada al aeropuerto de La Habana, todos los que integraban el pasaje del avión solicitaban que la policía de aduanas les sellara el pasaporte. Todos menos una mujer joven que solicitó al policía que, por favor, no le sellara el pasaporte porque no quería recibir represalias en Estados Unidos por haber volado a Cuba. “Pero, compañera, ¿no eran ustedes los de la libertad?”, comentó el funcionario mirándola sonriente.

Una vez instalados en el hotel me llamaron del Ministerio de Justicia porque el ministro Escalona quería darnos la bienvenida y ofrecernos la asistencia a los actos que creía más interesantes para conocer el funcionamiento de la justicia. El local del ministerio era extremadamente modesto y el trato del Ministro absolutamente familiar. Estuvimos repasando el listado y escogí la asistencia a juicios orales en el ámbito penal y la visita a las prisiones con posibilidad de conversar con los reclusos. Los juristas integrantes de nuestra delegación e incluso los familiares que les acompañaron, se distribuyeron entre las presiones a visitar. La que a mí me correspondió estaba situada en campo abierto. La primera impresión, desde fuera, recordaba la imagen de los campos de concentración con las alambradas y las torretas. En el interior me enseñaron los servicios de aseo, la biblioteca y un campo de juego. Elegí un preso para conversar con él sobre la condena que se le había impuesto, que era de más de diez años de reclusión. Me respondió que estaba allí porque era un opositor al régimen de Fidel Castro. Intenté que concretara más y que me explicara lo que decía en concreto la sentencia y me dijo que tenía un amigo pescador que le pidió que le hiciera un croquis de las garitas militares que se encontraban en la costa, que se la entregó porque era una amigo que le pedía un favor, pero después lo cogieron y dijo a la policía que se la había entregado. El siguiente día asistí a un juicio penal. Se trataba de un hombre al que el fiscal acusaba de “presumir de guaposo”, imputación que realmente fui incapaz de traducir a nuestro derecho penal, hasta que comenzó el interrogatorio del acusado, que versó sobre la relación de dominación que el sujeto en cuestión tenía sobre varias prostitutas, llamadas jineteras, a las que explotaba (evidentemente, según la versión de la defensa y de las prostitutas, las protegía).

El pleno empleo era una realidad y estaba construido sobre la base de que todos los cubanos habían de desarrollar una actividad que justificara su participación en el reparto de los bienes y productos. Así, por ejemplo, en cada ascensor de los hoteles había, sentada en una silla, en el interior de la cabina, una mujer que, además de saludarte de esa manera tan cálida que tienen las cubanas, apretaba el botón correspondiente a cada planta y recomendaba a los ocupantes los sitios próximos que podían visitarse. Cuando los hijos de la ascensorista salían del colegio, invadían el ascensor para explicarle a su madre lo acontecido en el colegio. De otro lado, el empleo en los servicios públicos, bajo la óptica de cualquier país con economía capitalista, sería tildado de desproporcionado. Pero, como me dijo el responsable del hotel, “en un país capitalista, el trabajo es un instrumento para que unos particulares se enriquezcan, mientras que en Cuba es un instrumento para el reparto de la riqueza entre todos los cubanos ¿me entendés?”. En los cines cubanos, la gente participaba activamente, como si formaran parte de la pantalla. Abucheaban si estaban en desacuerdo con las actitudes y pretensiones de los actores y se identificaban con ellos con aplausos cuando aprobaban su acción. El transporte público, las “guaguas” funcionaban casi sin horario, pero los cubanos colgaban un transistor del poste de la parada y empezaban a bailar salsa hasta que la guagua aparecía. El responsable político de una de las cuadras de La Habana, vino a solicitarme que fuera a comprarle un ventilador a una de las tiendas en las que sólo podían comprar los turistas con dólares, a lo que me negué diciéndole que si era responsable político debía dar ejemplo y no saltarse las normas. No se lo tomó a bien pero tampoco a mal. Alquilamos un coche Lada para ir a Varadero y Matanzas y compramos en dólares los vales para la gasolina, cada uno de 10 litros, ya que estaba prohibido pagar en metálico. No había cambio, por lo que siempre debía agotarse el vale cada vez que se repostara. En la mayoría de las gasolineras te decían, “lo siento, compañero, pero me he pasado y he puesto dos litros más”. Como no se podía trocear el vale y tampoco era cuestión de dar un vale de 10 litros para pagar dos, terminabas pagando el exceso en unos dólares que no figurarían en ningún sitio. En fin, la picaresca de siempre en los tiempos de escasez pero mucho más alegre. Visitamos también algunos Cayos, un criadero de cocodrilos, y asistimos al espectáculo del Tropicana. También visitamos la legendaria Bodeguita del Medio, inmortalizada por personajes tales como Ernest Hemingway, Pablo Neruda o Nicolás Guillén. Allí disfrutamos de los Mojitos mejores que habíamos probado en nuestra vida. Durante esa VIII conferencia de la Asociación Americana de Juristas, asistimos a un excelente y vibrante discurso de Fidel Castro, en el que nos intentó demostrar (y lo consiguió bastante), la inviabilidad a largo plazo del capitalismo por su carácter eminentemente depredador de la humanidad y del planeta. Seguimos con atención y con emoción el discurso del líder soñado por la izquierda mundial desde la expulsión de Batista, que asumió su propia defensa cuando era estudiante de Derecho, nos invitó a una recepción en el Palacio Nacional, donde pasamos una tarde/noche inolvidable departiendo con él sobre temas diversos y sobre la situación creada por la nueva Constitución Española, al mismo tiempo que intentaba convencer a mi mujer que me abandonara y se quedara en Cuba, con la excusa de que estaban faltos de matemáticos.

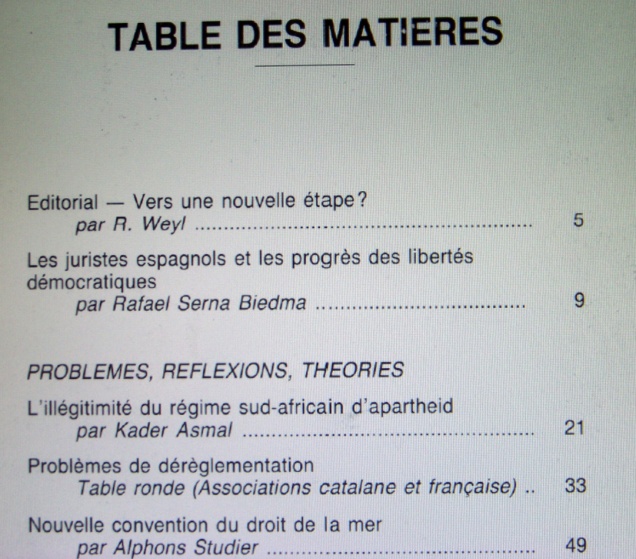
Por lo demás, a los juristas americanos asistentes a la Conferencia, les interesó y participaron en el análisis de la evolución de la Seguridad Social en España recogido en la ponencia y tuvimos la oportunidad de intercambiar experiencias sobre los respectivos ordenamientos jurídicos, en los que constatamos la raíz común de prácticamente todas las materias. Realmente lo pasamos muy bien.

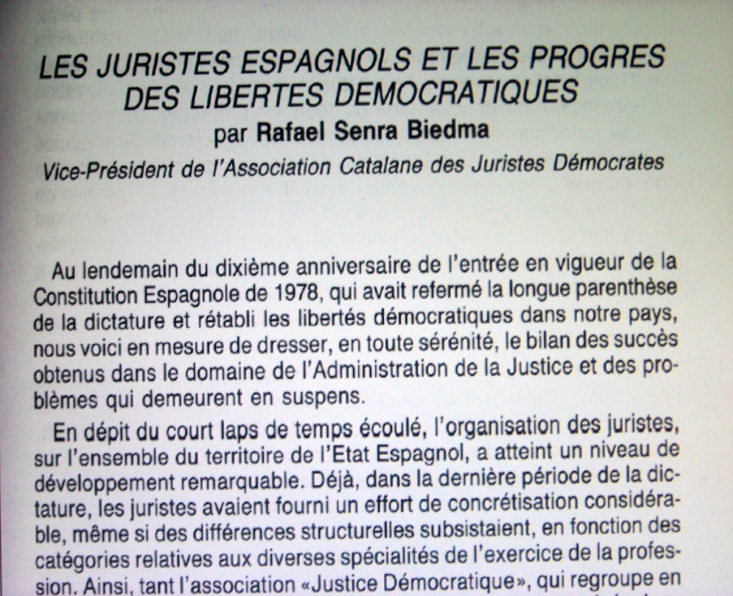


**II**

**PARÍS**

En 1989, la ACJD decidió convocar a los socios que estuvieran interesados, a asistir a la celebración del doscientos aniversario de la toma de la Bastilla y al efecto se preparó una elaborada comunicación en la que se realizaba un pormenorizado análisis de la evolución de la normativa de legalidad ordinaria y constitucional en los doscientos años que siguieron a la Revolución Francesa y los diversos contenidos de aquellos tres valores iniciales de libertad, igualdad y fraternidad, partiendo de que la base de las proclamaciones genéricas de esas tres grandes aspiraciones de la Revolución Francesa debían asegurarse con su desarrollo pormenorizado en la legalidad ordinaria, de tal modo que la proclamación de los derechos humanos, individuales o colectivos, contenidos en las Constituciones, Convenios y Tratados internacionales que siguieron a esa Revolución, no quedaran en términos de meras proclamas intencionales (que llevó a Carlos Marx a afirmar que la vulneración de la Constitución era la consecuencia necesaria de su espíritu), sino que se transformaran en derecho necesario mediante la concreción en la legalidad ordinaria de su contenido y alcance y el mecanismo para que los ciudadanos pudieran actuar con efectiva contra sus incumplimientos. El representante oficial de España en esa celebración fue Federico Mayor Zaragoza, quien nos hizo llegar su interés por dar mayor oficialidad al referido documento y ayudó a la Asociación Internacional de Juristas Demócratas a su difusión entre los asistentes. Acudimos un importante núcleo de los adscritos a nuestra Asociación, pero también asistieron miembros de la Asociación Valenciana de Juristas Demócratas y de otras organizaciones jurídicas del Estado español. La celebración del evento, los interesantes debates y conferencias que se sucedieron en él, y la identificación de los ciudadanos franceses, orgullosos con la Revolución que acabó con la monarquía y el feudalismo, dotaron de un ambiente alegre y festivo a los diferentes actos y pudimos disfrutar de un París jovial y entregado en celebrar ese triángulo que, desde ese momento, se insertó en la base de los derechos fundamentales y libertades públicas individuales.





1. **RELACIÓN CON OTRAS ASOCIACIONES DE JURISTAS DEMOCRÁTAS. ENTREVISTA A MATÍAS MOVILLA GARCÍA.**

*18 de mayo de 2015. Entrevistamos a* ***Matías Movilla García****, distinguido abogado laboralista y profesor de derecho del trabajo de la Universidad de Vigo. Miembro de Xustizia e Sociedade de Galicia y Outro Vigo é posible (*[*http://outrovigo.com/*](http://outrovigo.com/)*).*

*Hace 29 años, en 1986, un grupo de compañeras y compañeros, incitados por unas circunstancias de un marco jurídico-social, donde desarrollaban su trabajo, consideraron la conveniencia de constituir una Asociación de Juristas, en la cual pudieran integrarse todas las personas, que, desde el ejercicio libre y la Administración Pública, teniendo también en cuenta la Universidad, y otros ámbitos de actuación profesional, estuvieran interesados en disponer de un órgano de expresión desde el cual se pudiera incidir en el desarrollo, plenamente democrático del ordenamiento jurídico y su aplicación práctica.*

*Se trató, y se trata aún actualmente, de buscar continuamente una perspectiva progresista e integradora de los estrechos caminos corporativistas y neoliberales de actuación pública que existen.*

1. *Cuáles serían para ti, actualmente, los grandes objetivos en los que se debe seguir incidiendo, pues no se han conseguido los avances deseados en estos 29 años?*

La verdad es que al leer la introducción, me ha hecho pensar un poco desde una perspectiva histórica, porque ver que han pasado 30 años desde la fundación de la Asociación, te hace echar la vista atrás y ver qué se ha conseguido. Porque en tu primera pregunta incides en muchas de las cosas no se han conseguido y qué está pendiente por hacer.

Bueno, a ver, contar que antes de crear Xustizia e Sociedade habíamos fundado la agrupación de Abogados Jóvenes. En el año 79 hubo un congreso en Granada, fuimos un grupo de Vigo, y al volver creamos el colectivo en Vigo, luego entra Galicia, luego se federaron a las demás agrupaciones de abogados jóvenes que había en el estado. En aquel momento era como una bocanada de aire fresco, que intentábamos introducir en el escenario del colegio de abogados, que era el único lugar donde teníamos algún nivel de protección. Pero allí surgieron los primeros problemas, y fundamentalmente, dos.

El primero es que la agrupación dependía del colegio de abogados. No tenía una personalidad jurídica propia, no era una asociación de abogados jóvenes, sino que era un apéndice del propio colegio de abogados. Y por lo tanto, estaba sometido financieramente, organizativamente y corporativamente a las directrices del colegio.

Y en segundo lugar, la propia evolución por el paso del tiempo, iba estableciendo que, como dices en las preguntas, lo importante es determinar un posicionamiento o progresista o conservador, a la hora de abordar la problemática del mundo jurídico, en unos momentos que estábamos saliendo de la dictadura y estableciendo el nuevo andamiaje jurídico que se crea con la Constitución del 78. Era el 79, los primeros años 80, con una administración de justicia absolutamente obsoleta y anclada en el franquismo, tremendamente conservadora y desconocedora de la protección de los derechos constitucionales. Por lo tanto, la función de estas Asociaciones era en gran medida, pedagógica, a la hora de explicar a los propios miembros, a los asociados y a la sociedad, en qué consistía el funcionamiento de los valores democráticos y que era la interpretación progresista de los principios Constitucionales y sobre todo en la tutela de los derechos fundamentales.

Por eso creamos las Asociaciones de Juristas, de forma transversal porque los operadores jurídicos, jueces, abogados, secretarios, fiscales, funcionarios, profesores de Universidad, sus inspectores de trabajo pretendían dar una respuesta conjunta a los problemas de la justicia.

Bueno, pues eso fue toda una primera época, una primera época que ya lleva 30 años, en la que el desarrollo de esa interpretación progresista de la constitución nos llevó a exigir la constitución del Valedor do Povo, los ombudsman de las comunidades autónomas, a exigir una planta y demarcación coherente con la implantación demográfica y el origen de los conflictos, con la actualización de unas leyes procesales absolutamente obsoletas que no respetaban los principios de oralidad, inmediación y celeridad, que establecían las nuevas leyes de procedimiento. Y por lo tanto, eso generó una serie de innovaciones legales.

Pero es cierto, que en estos momentos, no podemos vivir de tiempos pasados, y justamente, hay que hacer una mirada crítica, en tanto que la situación que vivimos en estos momentos de crisis, ha llevado a una gravísima involución, en gran parte de los derechos adquiridos en los últimos 30 años. En el ámbito laboral, por ejemplo, que es en el que yo trabajo de una manera más directa, nos hemos encontrado con una desigualdad absoluta, de la correlación de fuerzas, con un empoderamiento sustancial de la parte empresarial, en detrimento de la parte social y sindical; el inicio de una criminalización de la actividad sindical y del desmantelamiento de la misma, y en definitiva, un desequilibrio en el conflicto de intereses que marcan los artículos 37 y 38 de la Constitución. Entre el derecho a la negociación colectiva y las medidas de conflicto que pueden entablar los trabajadores a través del art. 37 de la C.E., al principio de libertad de empresa del 38 de la C.E.. En estos momentos, hay una mayor atención al artículo 38. Lo que significa el triunfo de estas políticas neoliberales, que incluso se trasmite a los planes de estudio, a los másters de la abogacía, en los que prima mucho más el éxito empresarial, en los negocios, en la capacidad de generar riquezaprovocando una serie de problemas de desigualdad, desequilibrios, empobrecimiento, precariedad, inestabilidad, flexibilidad, que han ido haciendo perder el acervo de derechos que se habían conseguido en los últimos años de la transición.

Por lo tanto, ese es uno de los primeros aspectos que deberíamos abordar en el contexto de las asociaciones de juristas que tienen que velar por este tipo de derechos, pero claro no solo en el ámbito laboral, sino también, por ejemplo, en el ámbito penal la regresión es realmente sorprendente, la modificación del código penal actual, la ley mordaza, las limitaciones a los derechos de manifestación o de reunión, los propios de la sindicación, igual que la limitación a la eficacia de los convenios colectivos, la primacía del convenio de empresa sobre el resto de los convenios. Bueno son temas que serían importantes de abordar en estos momentos.

1. *Es imprescindible la coordinación y relación entre las distintas asociaciones de juristas demócratas, como es un referente Xusticia y Sociedade en Vigo, qué problemas específicos tiene la justicia en Galicia y/o Vigo?*

Entiendo que los problemas de la justicia tienen un denominador común en todo el estado, no van a ser muy diferentes en Galicia del resto de España.

Hay una muy preocupante en Galicia que es la falta de medios materiales, que pasa no solo en Galicia, pero que efectivamente es uno de los problemas básicos. Estos días he tenido una serie de juicios en Asturias, en Oviedo, y sorprendentemente, como comunidad uniprovincial, la resolución de un conflicto de reconocimiento de derecho está en unos cuatro o cinco meses, y los despidos en dos o tres meses; sin embargo, en Galicia los despidos están entre nueve y doce meses, y los reconocimientos de derecho son tres años, lo que tarda en dictar una resolución el tribunal superior. A ello se le suma el tiempo de la instancia, muy preocupante en Santiago de Compostela, A Coruña y Vigo.

Por lo tanto, la frase de justicia lenta no es justicia es un elemento trasversal, para todas las jurisdicciones y tiene un matiz de reivindicación político que yo creo que es un elemento fundamental, porque el reconocimiento de la administración de justicia como servicio público es imprescindible para un modelo progresista de justicia, y en estos momentos en España son los medios materiales y humano. El ejecutivo ha ahogado el poder judicial con infinidad de normas, sin olvidarnos de los chantajes del ex ministro Gallardón cercenando las competencias del Consejo del Poder Judicial, sometiéndolo al Ministerio, sin que los órganos judiciales tengan competencia alguna salvo la de administrar la miseria. Están sometidos a una especie de pretorianismo del ejecutivo a otro poder del estado como es el Poder Judicial. La ausencia de medios, la ausencia de juzgados, impide un eficaz control judicial de la delincuencia, de la corrupción, del estado de Derecho en definitiva, impide que los ciudadanos puedan ejercer sus derechos libremente, y por lo tanto, ese es el elemento fundamental para un modelo progresista de la justicia, que la justicia tenga la tutela judicial efectiva suficiente para poder acudir a los jueces y tribunales y que los ciudadanos puedan tener una respuesta rápida y eficaz y que se cumpla; eso es de carácter general que efectivamente afecta a todas las jurisdicciones.

1. *Unos de los motivos principales para la creación de la Associació Catalana de Juristes Democràtes fueron las discrepancias sobre los motivos del mal funcionamiento de la justicia en España, especialmente como consecuencia del Manifiesto de los 1000. Un colectivo de abogados que firmaron un manifiesto en el cual se señalaba a ciertos Jueces y Secretarios Judiciales como culpables de la situación de la Justicia.*

*La ACJD consideraba que el correcto funcionamiento de la Administración de Justicia era vital para la credibilidad democrática de todo el sistema político y para la convivencia social, por lo que había que clarificar con urgencia los problemas planteados.*

*La ACJD entendió que un planteamiento de los problemas de justicia, según el cual los intereses de los abogados y de los funcionarios de Justicia, son contrapuestos, es falso y completamente artificioso.*

*Las diferencias estaban entre la izquierda progresista y los colectivos conservadores, pero no entre las distintas profesiones del mundo del derecho.*

*El manifiesto constitucional de la ACJD termina diciendo “esta labor se presenta como imprescindible, porque la identificación del ciudadano con el Estado de derecho requiere la previa existencia de éste con la realidad social”.*

*Qué crees que es imprescindible para un modelo progresista de la Justicia?*

Cuáles son los elementos de coordinación que deberían de existir? Pues a mí me parece lo que en estos momentos los tiempos actuales nos están demandando, el cambio que de alguna manera se avecina, las nuevas fuerzas políticas emergentes, la situación de hartazgo de la ciudadanía, el propio reconocimiento de los valores de la ciudadanía, son los temas que de alguna manera deberían estar hoy en día encima de la mesa; y si tenemos claro que los derechos fundamentales de corte clásico, de primera y segunda generación, que estaban desde la Revolución Francesa con la Declaración de los Derechos del Hombre y del Ciudadano a la Declaración Universal de los Derechos Humanos de las Naciones Unidas, estos derechos de libertad, igualdad, asociación, reunión y libertad ideológica y libertad religiosa, de alguna forma están conseguidos, aunque tengan que estar en desarrollo permanente.

Pero en cambio, los derechos de tercera generación, que también están en la Constitución como principios programáticos, tienen que empezar a pasar a un primer nivel, y estos son el derecho a una sanidad pública, a una educación pública, a una vivienda digna, el derecho al trabajo, el derecho a los servicios sociales, el derecho a la protección ante la situación de infortunio y la dependencia, el derecho a la protección en la vejez, el derecho de los consumidores. Los consumidores y usuarios como los nuevos agentes dinámicos de una sociedad que a si misma se ve como ciudadanía, y por lo tanto, la evolución, la defensa de todos los derechos de la ciudadanía ante las grandes corporaciones, las grandes empresas, los monopolios de la energía, las comunicaciones, el agua, la banca internet; los contratos de adhesión, son los temas que más se debe profundizar para defender a la ciudadanía ante estas megacorporaciones, con, obviamente, un aparato judicial que de respuesta rápida y eficaz a las demandas, y ejerza un efectivo control sobre los abusos de derecho de todos estos oligopolios.

Esto unido a todos los grandes temas de nuestra época, la inmigración, la emigración, la exclusión social, el feminismo, la violencia de género; la problemática que existe en la sociedad es la que se está demandando, pero que en definitiva, yo lo englobaría en este Derecho de Ciudadanía que está surgiendo, que está emergiendo con fuerza en todos estos movimientos sociales, creo que sería la línea conductora que podría aglutinar nuevamente todas estas Asociaciones de Juristas. Recordando a nuestro muy querido Nacho Montejo: *“la sociedad civil en acción”* nos repetía con aquel ímpetu innovador que todos echamos de menos. Es cierto que en las Asociaciones actuales, estamos gente que quizás llevamos mucho tiempo, pero también es cierto que las incorporaciones de gente joven, bien inicialmente a través de las agrupaciones de abogados jóvenes, porque eso es un tránsito que yo creo que hay que vivir, yo lo creo como una especie de sarampión que hay que tener, pero que efectivamente está habiendo gente que se está dedicando a todas estas temáticas de una forma descoordinada y que sí que necesitaba verse a sí mismo con todas las gentes del resto del estado. Y creo que ese debería ser uno de los planteamientos que deberían de abordar las nuevas generaciones para incorporar al acervo jurídico de una justicia verdaderamente progresista.

1. *Eres miembro de Outro Vigo é posible. Podrías explicarnos en qué consiste vuestro proyecto ciudadano?*

Pues Outro Vigo é posible, es lo que de alguna manera está vinculado con esto último que te estaba contando, ese sentimiento de ciudadanía. Hace ya 11 años, en 2004, un numeroso grupo de ciudadanos, que nos quejábamos permanentemente que la ciudad no iba hacia adelante, que se adoptaban decisiones absolutamente erróneas, que estábamos gobernados por incompetentes o que adoptaban decisiones que parecían que estaban hechas por incompetentes, decidimos que nuestra participación en la vida política no se podía limitar a que cada cuatro años introdujéramos el voto en una urna, sino que queríamos incidir más en la gestión del día a día de nuestra ciudad.

Nuestra ciudad entendida como el lugar de convivencia donde te desarrollas vitalmente y diariamente; queríamos una ciudad amable, justa, solidaria, sostenible que se adoptaran las decisiones con cargo a presupuestos públicos con criterios de sensatez y racionalidad. Y a partir de ahí, empezamos a incidir en todo tipo de decisiones de la corporación local, exclusivamente de ámbito local.

Por eso se llamaba Outro Vigo é posible, el nombre, obviamente, lo sacamos de la cumbre de Rio, de todos estos movimientos de que las cosas se pueden hacer de otra manera, y las cosas además se pueden hacer bien. Y empezamos a incidir, desde la construcción del auditorio, de cuáles eran las necesidades básicas para tener un auditorio, para que no sucediera lo que siempre sucede, de que se contrata una obra y luego debe hacerse otra contratación para hacer las mejoras porque se han olvidado de poner la concha acústica, o porque por la puerta no cabe un piano, o porque no hay foso donde se pueda poner una orquestra. Nos opusimos al Plan General que era un tsunami urbanizador generando debates críticos y sostenibles. Empezamos a hacer debates en la televisión local sobre decálogos que elaboramos para los partidos políticos, poniendo en contacto a personas que no se conocían y que trabajaban en aspectos ciudadanos y complementarios, hacíamos cenas-coloquio con investigadores, emprendedores, o fuerzas vivas de la ciudad, redactábamos planes de movilidad…

Pues estas cosas, así como tan básicas, y siempre orientadas por gente profesional en cada una de las materias; entonces conseguimos elaborar un grupo bastante interesante, con bastante gente de la Universidad, gente con distintas profesiones, y de alguna manera era el participar como activista ciudadano; al margen de ser abogado todos los días y estar llevando pleitos, un poco lo que te apetecía era ser un activista, y esta es, un poco, la función que desarrollamos en Outro Vigo é posible, que como siempre, como todas las Asociaciones tiene sus momentos álgidos, sus momentos planos, sus momentos bajos, pero que siempre es necesario estar allí, y tener alternativa.

Hemos conseguido hacernos un hueco en la ciudad, tenemos influencia, tenemos capacidad de criterio, se respeta lo que decimos porque esta contrastado y porque las cosas que decimos tienen un alto grado de sensatez ya que están documentadas o estudiadas.

Lo último que hemos hecho es incidir en que se pinten las medianeras de la ciudad, hemos insistido en que desde el Ayuntamiento se contrate artistas locales, artistas foráneos, para embellecer una ciudad como Vigo que está llena de medianeras, de huecos horrendos, y, efectivamente, ha tenido un éxito muy sorprendente.

Ahora estamos con las campañas del carril bici, de la participación ciudadana en los presupuestos participativos. Los momentos electorales nos retraemos, porque dejamos que aquel hueco lo tengan los partidos políticos, ya que tenemos unos estatutos que dicen que nunca nos presentaríamos a unas elecciones, sino que lo que queríamos era incidir sobre nuestros gobernantes, a la hora de que tomaran decisiones más o menos acertadas. Y esa es una parte del entretenimiento que uno busca, un poco para salir de la habitualidad cotidiana y practicar el *“activismo de la inteligencia”*.

*Muchas gracias por tu tiempo dedicado, Matías, y, como tarde, nos veremos en las próximas Xornadas de Outono, de noviembre en Vigo*.

1. **COMENTARI ALS ÚLTIMS SOPARS COL·LOQUI:**

**Sopar-Col·loqui: La criminalització del dret de vaga**. **Olga Arderiu Ripoll**, advocada penalista i professora de Dret Penal, i **Joan Coscubiela i Conesa**, advocat laboralista, ex Secretari General de Comissions Obreres de Catalunya i, actualment, Diputat al Congrés dels Diputats.

Dijous 7 de Maig de 2015.

Actualment, més de 300 sindicalistes estan imputats, per l’aplicació de l’article 315 del Codi Penal, que permet acusar i condemnar a penes de presó a qui coaccioni a altres persones a iniciar o continuar una vaga. Paral·lelament, són pràcticament inexistents els procediments penals en els quals, sobre la base del mateix art. 315 CP, s’actua contra empresaris per l’altra conducta castigada per aquest precepte, la de “impedir o limitar l’exercici del dret de vaga”. En els últims anys, el tractament de la qüestió sembla haver donat prioritat a la llibertat d’empresa, enfront del dret de vaga, oblidant amb això que la vaga és, abans de res, un Dret Fonamental que compleix una molt específica funció en les relacions laborals, i que per tot això el seu exercici hauria d’estar especialment protegit i només penalitzat en supòsits especialment greus. La reforma del Codi Penal que afecta al referit art. 315 CP no suposa una solució a aquest problema, que no es resoldrà en tant el dret de vaga segueixi sent vist com un acte contrari a dret i no com el que és, un autèntic Dret Fonamental.

Link de la ponència del sopar: <https://www.youtube.com/watch?v=_PCMaCMX0-o>

És un exemple la suspensió judicial del Dret de Vaga l’Auto de 14 de Maig de 2015, de la Sala Social de la Audiència Nacional, en el conflicte del futbol professional. Adjuntem un comentari a l’Auto realitzat pel Gabinet d’Estudis Jurídics de CCOO a l’apartat de Pitjor Sentència del mes.

**Sopar-Coloqui: La segona oportunitat. José María Fernández Seijo**.

Magistrat titular del Jutjat Mercantil nº3 Barcelona. Dijous 26 de març de 2015.

Des de fa molt de temps es considera imprescindible que l’ordenament jurídic espanyol disposi d’un veritable instrument de Segona Oportunitat per a persones físiques, sobretot en el context actual i perquè milers de ciutadans puguin pal·liar els efectes de la crisi econòmica. Davant la recent (i tardona) aprovació del “Reial Decret Llei de Mecanisme de Segona Oportunitat i Reducció de la Càrrega Financera i altres mesures d’ordre social”, i tenint en compte que estem en un any múltiplement electoral, hem organitzar un sopar col·loqui per conèixer l’abast real de la mesura aprovada.

Link de la ponència del sopar: <http://www.acjd.org/web/video/13>

Article “ASPECTOS CONCURSALES DE LA LEY DE SEGUNDA OPORTUNIDAD”. José María Fernández Seijo:

**ASPECTOS CONCURSALES DE LA LEY DE SEGUNDA OPORTUNIDAD**

Han tenido que pasar muchos años y la crisis económica ha tenido que llevarse por delante a centenares de miles de personas para que, por fin, el ordenamiento jurídico español disponga de una verdadera Ley de Segunda Oportunidad. El día 28 de febrero de 2015 se ha publicado en el Boletín Oficial del Estado el Real Decreto Ley 1/2015, de 27 de febrero, de mecanismo de segunda oportunidad, reducción de carga financiera y otras medidas de orden social – Ley SecOp -, una norma que prevé su inmediata entrada en vigor con claros efectos retroactivos lo que evidencia que esta norma era un instrumento imprescindible para que miles de ciudadanos pudieran paliar los efectos generados por la crisis. La reforma de la normativa concursal viene acompañada de otras reformas legales que afectan a la protección de deudores hipotecarios sin recursos, al Código de Buenas Prácticas Bancarias, a la Ley 1/2013, de 14 de mayo, de medidas para reforzar la protección a los deudores hipotecarios, reestructuración de deuda y alquiler social; incluye también otras reformas de alcance social.

Consideraciones introductorias.

Para abordar la llamada segunda oportunidad el legislador ha optado por modificar nuevamente la Ley Concursal (LC) - Ley 22/2003, de 9 de julio, Concursal -, asumiendo con ello el fracaso de reformas anteriores, especial la Ley 14/2013 – de 27 de septiembre, de apoyo a los emprendedores y su internacionalización -, que habilitaba un procedimiento extrajudicial de pagos que permitía en circunstancias extraordinarias la exoneración o remisión de las deudas del concursado insolvente; esta norma ha sido ineficaz desde su entrada en vigor en octubre de 2013, sin embargo ha servido como base para la nueva reforma.

Desde la redacción originaria de la LC el deudor podía obtener quitas de sus acreedores siempre y cuando gozara de su favor expresado a través del convenio concursal, inicialmente el convenio era el instrumento para que el insolvente pudiera disfrutar de quitas o esperas que atemperaran su situación; sin embargo desde antes del inicio de la crisis económica se evidencio que pocos deudores podían alcanzar un convenio y que un porcentaje abrumador de concurso se veía abocado a la liquidación, en muchas ocasiones sin abrirse la fase de convenio. Por otra parte los costes del procedimiento concursal, la complejidad del procedimiento y el mantenimiento del principio de responsabilidad universal tanto en el concurso (artículo 178 LC), como fuera de él (artículo 1911 Código civil), hacía que el concurso fuera muy poco atractivo para los particulares, de ahí que durante estos años el número de concursos de personas físicas ha estado en el umbral del 10% del total de los concursos declarados.

El fracaso del concurso para los particulares se intentó paliar con la llamada Ley de Emprendedores que articuló el acuerdo extrajudicial de pagos valiéndose de la mediación concursal, que era un instrumento vedado a los particulares que no pudieran ser considerados empresarios o emprendedores; también se modificaba el artículo 178.2 LC, que permitía la remisión de deudas siempre y cuando se satisficieran determinados pasivos o porcentajes de pasivo (créditos contra la masa, crédito privilegiado tanto especial como general y un 25% del crédito ordinario) y se constatara que el deudor no podía ser calificado de mala fe; era remisión era más sencilla de obtener si se seguía la vía del acuerdo extrajudicial de pagos ya que era menor umbral de créditos a satisfacer (sólo los gastos del acuerdo extrajudicial de pagos y del concurso, el crédito público y el que gozara de garantías reales).

La Ley SecOp parte de lo avanzado ya con la Ley de Emprendedores, modificando sustancialmente los condicionantes para poder acceder al acuerdo extrajudicial de pagos de modo que puedan acogerse al mismo toda persona física, y facilitando también la remisión de deudas primero disfrutando de una remisión provisional de deudas, que se convierte en remisión definitiva una vez se constata la buena fe del deudor y el cumplimiento de un plan de pagos.

La vía del convenio sigue estando abierta para cualquier deudor, un convenio cuyos límites han sido ampliamente modificados por el RDL 11/2014, de 7 de septiembre, que ha modificado las posibilidades de quita y espera, que además permitirá la extensión de los efectos a los acreedores privilegiados siempre y cuando se obtengan mayorías cualificadas de cada una de las categorías de acreedores privilegiados (públicos, laborales, financieros o resto de ellos).

Debe tenerse en cuenta que la segunda oportunidad es una excepción a la regla general, que sigue siendo la responsabilidad universal. El artículo 178.2 LC sigue siendo contundente:*” Fuera de los supuestos previstos en el artículo siguiente, en los casos de conclusión del concurso por liquidación o insuficiencia de masa activa, el deudor persona natural quedará responsable del pago de los créditos restantes. Los acreedores podrán iniciar ejecuciones singulares, en tanto no se acuerde la reapertura del concurso o no se declare nuevo concurso. Para tales ejecuciones, la inclusión de su crédito en la lista definitiva de acreedores se equipara a una sentencia de condena firme”*.

La remisión de deudas funciona, por lo tanto, como una excepción que deberá cumplir los condicionantes que prevé el nuevo artículo 178 bis LC.

El redactado que la Ley SecOp da a la Ley Concursal establece un solo itinerario para la exoneración de pasivo concursal tanto para personas jurídicas como para personas físicas, comerciantes o no ese itinerario le obliga a instar previamente un acuerdo extrajudicial de pagos que, si fracasa, determinará la apertura del concurso – el llamado concurso consecutivo – en el que, concluías las operaciones de liquidación, permitirán al deudor pedir la remisión de las deudas concursales pendientes. El artículo 178 bis.3 sólo permite el beneficio de exoneración del pasivo *“a los deudores de buena fe. Se entenderá que concurre buena fe en el deudor siempre que se cumplan los siguientes requisitos: 3º Que, reuniendo los requisitos establecidos en el artículo 231, haya celebrado o, al menos, intentado celebrar un acuerdo extrajudicial de pagos”*.

La exoneración debe solicitarla el deudor, no es una consecuencia automática de la liquidación concursal, y se habilita un régimen contradictorio de oposición en el que será necesario el informe de la administración concursal y en el que podrán intervenir los acreedores. Ese incidente contradictorio da lugar a que se dicte un auto de exoneración provisional durante el que el deudor podrá ver comprometida la exoneración si no cumple con el plan de pagos, actúa de mala fe, viene a mejor fortuna o incurre en alguno de los supuestos para ver rechazada la exoneración.

1. Por lo tanto la primera consideración del nuevo sistema es que sólo podrán acceder al sistema de exoneración de deudas por deudores que hayan instado previamente un acuerdo extrajudicial de pagos, acuerdo extrajudicial de pagos que debe haber fracasado y haya conducido al deudor al concurso consecutivo.

La nueva configuración del acuerdo extrajudicial de pagos.

1. Quién puede acceder al procedimiento extrajudicial de pagos – artículo 231 LC -: Cualquier persona física o jurídica, comerciante o no, que se encuentre en situación de insolvencia actual o inminente siempre que la estimación inicial del pasivo no supere los cinco millones de euros.

El citado precepto da una definición de empresario persona física a los efectos concursales: *“se considerarán empresarios personas naturales no solamente aquellos que tuvieran tal condición de acuerdo con la legislación mercantil, sino aquellos que ejerzan actividades profesionales o tengan aquella consideración a los efectos de la legislación de la Seguridad Social, así como los trabajadores autónomos”*.

Las personas jurídicas que pueden acceder al acuerdo extrajudicial de pagos han de cumplir con los requisitos que prevé el artículo 231.2 LC.

(2) Quién no podrá solicitar el acuerdo extrajudicial de pagos – artículo 231.3 LC -:

1.º Quienes hayan sido condenados en sentencia firme por delito contra el patrimonio, contra el orden socioeconómico, de falsedad documental, contra la Hacienda Pública, la Seguridad Social o contra los derechos de los trabajadores en los 10 años anteriores a la declaración de concurso.

2.º Las personas que, dentro de los cinco últimos años, hubieran alcanzado un acuerdo extrajudicial de pagos con los acreedores, hubieran obtenido la homologación judicial de un acuerdo de refinanciación o hubieran sido declaradas en concurso de acreedores.

El cómputo de dicho plazo comenzará a contar, respectivamente, desde la publicación en el Registro Público Concursal de la aceptación del acuerdo extrajudicial de pagos, de la resolución judicial que homologue el acuerdo de refinanciación o del auto que declare la conclusión del concurso.

3º Tampoco podrán acceder al acuerdo extrajudicial de pagos quienes se encuentren negociando con sus acreedores un acuerdo de refinanciación o cuya solicitud de concurso hubiera sido admitida a trámite.

(3) El acuerdo extrajudicial de pagos daría cobertura a cualquier crédito del deudor excepto los créditos con garantía real – que sólo se verán afectados por el acuerdo extrajudicial conforme a lo dispuesto por los artículos 238 y 238 bis, que prevé supuestos de arrastre similares a los previstos para el convenio en la reforma del RDL 11/2014 – y los créditos de derecho público, que no podrán en ningún caso verse afectados por el acuerdo extrajudicial, aunque gocen de garantía real.

(4) Cómo solicitar el acuerdo extrajudicial de pagos – el formulario normalizado de solicitud, de inventario y de lista de acreedores, se determinará mediante orden del Ministerio de Justicia. –

La exigencia de formulario la prevé el nuevo artículo 232.2 LC: *“La solicitud se hará mediante formulario normalizado suscrito por el deudor e incluirá”*.- Son elementos imprescindibles que deben acompañar a ese formulario:

1º) un inventario con el efectivo y los activos líquidos de que dispone, los bienes y derechos de que sea titular y los ingresos regulares previstos.

2º) una lista de acreedores, especificando su identidad, domicilio y dirección electrónica, con expresión de la cuantía y vencimiento de los respectivos créditos.- Esta lista de acreedores también comprenderá a los titulares de préstamos o créditos con garantía real o de derecho público sin perjuicio de que puedan no verse afectados por el acuerdo. Para la valoración de los préstamos o créditos con garantía real se estará a lo dispuesto en el artículo 94.5 LC – que se refieren al criterio del valor razonable de la garantía para establecer la parte de crédito garantizada.

3º) se incluirá una relación de los contratos vigentes y una relación de gastos mensuales previstos.

4º) Si el deudor fuere persona casada, salvo que se encuentre en régimen de separación de bienes, indicará la identidad del cónyuge, con expresión del régimen económico del matrimonio, y si estuviera legalmente obligado a la llevanza de contabilidad, acompañará asimismo las cuentas anuales correspondientes a los tres últimos ejercicios. Cuando los cónyuges sean propietarios de la vivienda familiar y pueda verse afectada por el acuerdo extrajudicial de pagos, la solicitud de acuerdo extrajudicial debe realizarse necesariamente por ambos cónyuges, o por uno con el consentimiento del otro.

* + El incumplimiento del deber de aportar la documentación necesaria para el acuerdo extrajudicial de pagos opera como presunción de culpabilidad en la hipotética sección de calificación que pudiera abrirse en el concurso consecutivo.

(5) La designa de mediador concursal.

- Deudor persona física no empresario.- Se realiza ante el notario del domicilio del deudor. El artículo 242 bis LC fija algunas especialidades:

1ª) El notario, una vez constatada la suficiencia de la documentación aportada y la procedencia de la negociación del acuerdo extrajudicial de pagos deberá, de oficio, comunicar la apertura de las negociaciones al juzgado competente para la declaración del concurso.

2ª) El notario impulsará las negociaciones entre el deudor y sus acreedores, salvo que designase, si lo estimase conveniente pudiendo designar, en su caso, un mediador concursal.

3ª) Si se nombra finalmente mediador el nombramiento deberá realizarse en los cinco días siguientes a la recepción por el notario de la solicitud del deudor, debiendo el mediador aceptar el cargo en un plazo de cinco días.

4ª) las actuaciones notariales no devengan arancel alguno por el trámite del acuerdo extrajudicial de pagos, pero el notario tiene derecho a percibir el honorario equivalente al mediador concursal si finalmente no se designa mediador.

- Deudor empresario o persona inscribible.- se solicitará la designación del mediador al Registrador Mercantil correspondiente al domicilio del deudor mediante instancia que podrá ser cursada telemáticamente, el cual procederá a la apertura de la hoja correspondiente, en caso de no figurar inscrito.

- Novedad de la intervención de las Cámaras de comercio: Las personas jurídicas o de persona natural empresario, la solicitud también podrá dirigirse a las Cámaras Oficiales de Comercio, Industria, Servicios y Navegación cuando hayan asumido funciones de mediación de conformidad con su normativa específica y a la Cámara Oficial de Comercio, Industria, Servicios y Navegación de España.

* + Los notarios y registradores designarán mediador concursal acudiendo a los listados que se encuentran en la sección 4ª del Registro Concursal, dependiente del Ministerio de Justicia. El sistema de designa es secuencial. Las Cámaras de comercio podrán asumir las funciones de mediación.
  + Debe tenerse en cuenta que hasta que se formalice el nuevo reglamento de administración concursal los mediadores concursales están sujetos al sistema de retribución previsto en la Ley Concursal pero con sustanciales reducciones porcentuales de esos honorarios, reducciones que son del 70% en el caso de personas físicas no comerciantes.

(6) Trámite del acuerdo extrajudicial de pago:

1º) Trámite de comprobación.- El receptor de la solicitud procederá a la comprobación del cumplimiento de los requisitos, datos y documentos para acceder al acuerdo extrajudicial de pagos.- Si estimara que la solicitud o la documentación adjunta adolecen de algún defecto o que esta es insuficiente para acreditar el cumplimiento de los requisitos legales para iniciar un acuerdo extrajudicial de pagos, señalará al solicitante un único plazo de subsanación, que no podrá exceder de cinco días.

2º) Posible inadmisión.- La solicitud se inadmitirá cuando el deudor no justifique el cumplimiento de los requisitos legalmente exigidos para solicitar la iniciación del acuerdo extrajudicial, pudiendo presentarse una nueva solicitud cuando concurriesen o pudiera acreditarse la concurrencia de dichos requisitos.- Por lo tanto no parece que se habilite recurso judicial a la inadmisión, sino sólo la posibilidad de reformular la solicitud.

3º) Aceptación del cargo de mediador concursal.- Es un trámite trascendental dado que sólo con la aceptación del cargo se despliegan los efectos del artículo 5 bis LC, es decir, la suspensión de los procedimientos de ejecución en concurso, a excepción de los públicos.

4º) Nueva comprobación por el mediador concursal.- El artículo 234.1 LC establece que En los diez días siguientes a la aceptación del cargo, el mediador concursal comprobará los datos y la documentación aportados por el deudor, pudiendo requerirle su complemento o subsanación o instarle a corregir los errores que pueda haber.

5º) Convocatoria a la reunión de acreedores.-En plazo de 10 días comprobará la existencia y la cuantía de los créditos y convocará al deudor y a los acreedores que figuren en la lista presentada por el deudor o de cuya existencia tenga conocimiento por cualquier otro medio a una reunión que se celebrará dentro de los dos meses siguientes a la aceptación, en la localidad donde el deudor tenga su domicilio. Se excluirá en todo caso de la convocatoria a los acreedores de derecho público.

La convocatoria de la reunión entre el deudor y los acreedores se realizará por conducto notarial o por cualquier medio de comunicación, individual y escrita, que asegure la recepción. Si constara la dirección electrónica de los acreedores, la comunicación deberá realizarse a la citada dirección electrónica.

6º) La presentación de la propuesta de acuerdo extrajudicial de pagos.- artículo 236 LC - Tan pronto como sea posible, y en cualquier caso con una antelación mínima de veinte días naturales a la fecha prevista para la celebración de la reunión, el mediador concursal remitirá a los acreedores, con el consentimiento del deudor, una propuesta de acuerdo extrajudicial de pagos sobre los créditos pendientes de pago a la fecha de la solicitud.

La propuesta incluirá un plan de pagos con detalle de los recursos previstos para su cumplimiento y de un plan de viabilidad y contendrá una propuesta de cumplimiento regular de las nuevas obligaciones, incluyendo, en su caso, la fijación de una cantidad en concepto de alimentos para el deudor y su familia, y de un plan de continuación de la actividad profesional o empresarial que desarrollara. También se incluirá copia del acuerdo o solicitud de aplazamiento de los créditos de derecho público o, al menos, de las fechas de pago de los mismos, si no van a satisfacerse en sus plazos de vencimiento.

No se establece ningún trámite de posible subsanación de errores o defectos pero es razonable que el mediador pueda requerir al deudor para que solvente las insuficiencias del acuerdo, incluso que algún acreedor pueda requerir estos complementos o subsanación.

7º) Contenido de la propuesta de acuerdo.- Podrá contener cualquiera de las siguientes medidas:

a) Esperas por un plazo no superior a diez años.

b) Quitas.

c) Cesión de bienes o derechos a los acreedores en pago o para pago de totalidad o parte de sus créditos.

d) La conversión de deuda en acciones o participaciones de la sociedad deudora.

e) La conversión de deuda en préstamos participativos por un plazo no superior a diez años, en obligaciones convertibles o préstamos subordinados, en préstamos con intereses capitalizables o en cualquier otro instrumento financiero de rango, vencimiento o características distintas de la deuda original.

Solo podrá incluirse la cesión en pago de bienes o derechos a los acreedores siempre que los bienes o derechos cedidos no resulten necesarios para la continuación de la actividad profesional o empresarial y que su valor razonable, calculado conforme a lo dispuesto en el artículo 94.2, sea igual o inferior al crédito que se extingue. Si fuese superior, la diferencia se deberá integrar en el patrimonio del deudor. Si se tratase de bienes afectos a garantía, será de aplicación lo dispuesto por el artículo 155.4.

En ningún caso la propuesta podrá consistir en la liquidación global del patrimonio del deudor para satisfacción de sus deudas ni podrá alterar el orden de prelación de créditos legalmente establecido, salvo que los acreedores postergados consientan expresamente.

8º) Posibilidad de que los acreedores presenten alternativas.- Dentro de los diez días naturales posteriores al envío de la propuesta de acuerdo por el mediador concursal a los acreedores, éstos podrán presentar propuestas alternativas o propuestas de modificación. Transcurrido el plazo citado, el mediador concursal remitirá a los acreedores el plan de pagos y viabilidad final aceptado por el deudor.

9º) Potestad de los acreedores de forzar el concurso consecutivo sin necesidad de celebración de la reunión – artículo 236.4 LC – *“El mediador concursal deberá solicitar de inmediato la declaración de concurso de acreedores si, antes de transcurrido el plazo mencionado en el apartado 3 de este artículo, decidieran no continuar con las negociaciones los acreedores que representasen al menos la mayoría del pasivo que pueda verse afectada por el acuerdo y el deudor se encontrase en situación de insolvencia actual o inminente”*.

10º) El artículo 238 LC establece las mayorías que necesitará el deudor para alcanzar el acuerdo extrajudicial de pagos, mayorías que varían en función de las quitas y esperas propuestas y de la extensión a los acreedores con garantías reales. Las mayorías son más severas que las previstas en la LC para el convenio concursal y la quita ordinaria no puede ser superior al 25% de la deuda. Este precepto debe completarse con el contenido del artículo 238 bis LC, que permite la extensión de los efectos a los acreedores con garantías reales.

(6) bis.- Especialidades de tramitación del acuerdo extrajudicial de pagos de las personas físicas no comerciante:

1ª) El plazo para la comprobación de la existencia y cuantía de los créditos y realizar la convocatoria de la reunión entre deudor y acreedores será de quince días desde la notificación al notario de la solicitud o de diez días desde la aceptación del cargo por el mediador, si se hubiese designado mediador.

2ª) La reunión deberá celebrarse en un plazo de treinta días desde su convocatoria.

3ª) La propuesta de acuerdo se remitirá con una antelación mínima de quince días naturales a la fecha prevista para la celebración de la reunión, pudiendo los acreedores remitir propuestas alternativas o de modificación dentro de los diez días naturales posteriores a la recepción de aquél.

4ª) La propuesta de acuerdo únicamente podrá contener las medidas previstas en las letras a), b) y c) del artículo 236.1 LC, es decir, quitas, esperas o cesión de bienes o derechos a los acreedores en pago o para pago de totalidad o parte de sus créditos.

5ª) El plazo de suspensión de las ejecuciones previsto en el artículo 235 será de dos meses desde la comunicación de la apertura de las negociaciones al juzgado salvo que, con anterioridad, se adoptase o rechazase el acuerdo extrajudicial de pagos o tuviese lugar la declaración de concurso.

6ª) Si al término del plazo de dos meses el notario o, en su caso, el mediador, considera que no es posible alcanzar un acuerdo, instará el concurso del deudor en los diez días siguientes, remitiendo al juez un informe razonado con sus conclusiones.

7ª) El concurso consecutivo se abrirá directamente en la fase de liquidación.

(7) Los efectos de la iniciación del trámite del acuerdo extrajudicial de pagos – artículo 235 LC - el deudor podrá continuar con su actividad laboral, empresarial o profesional.

Desde la presentación de la solicitud, el deudor se abstendrá de realizar cualquier acto de administración y disposición que exceda los actos u operaciones propias del giro o tráfico de su actividad.

Los acreedores que pudieran verse afectados por el posible acuerdo extrajudicial de pagos:

a) no podrán iniciar ni continuar ejecución judicial o extrajudicial alguna sobre el patrimonio del deudor mientras se negocia el acuerdo extrajudicial hasta un plazo máximo de tres meses. Se exceptúan los acreedores de créditos con garantía real, que no recaiga sobre bienes o derechos que resulten necesarios para la continuidad de la actividad profesional o empresarial del deudor ni sobre su vivienda habitual. Cuando la garantía recaiga sobre los bienes citados en el inciso anterior, los acreedores podrán ejercitar la acción real que les corresponda frente a los bienes y derechos sobre los que recaiga su garantía sin perjuicio de que, una vez iniciado el procedimiento, quede paralizado mientras no hayan transcurrido los plazos previstos en este apartado.

b) Practicada la correspondiente anotación de la apertura del procedimiento en los registros públicos de bienes, no podrán anotarse respecto de los bienes del deudor instante embargos o secuestros posteriores a la presentación de la solicitud del nombramiento de mediador concursal, salvo los que pudieran corresponder en el curso de procedimientos seguidos por los acreedores de derecho público.

c) El deudor deberá abstenerse de realizar acto alguno dirigido a mejorar la situación en que se encuentren respecto del deudor común.

d) Se suspende el devengo de intereses, en términos equivalentes a los previstos en el artículo 59 LC.

e) El acreedor que disponga de garantía personal para la satisfacción del crédito podrá ejercitarla siempre que el crédito contra el deudor hubiera vencido. En la ejecución de la garantía, los garantes no podrán invocar la solicitud del deudor en perjuicio del ejecutante.

f) El deudor podrá solicitar la cancelación de los correspondientes embargos del juez que los hubiera ordenado.

(8) Efectos de la aprobación del acuerdo extrajudicial de pago.- Si la propuesta fuera aceptada por los acreedores, el acuerdo se elevará inmediatamente a escritura pública, que cerrará el expediente. Igualmente se dará cuenta del hecho por certificación o copia remitidas a los registros públicos de bienes competentes para la cancelación de las anotaciones practicadas. Asimismo, publicará la existencia del acuerdo en el Registro Público Concursal por medio de un anuncio que contendrá los datos que identifiquen al deudor, incluyendo su Número de Identificación Fiscal, el registrador o notario competente o la Cámara Oficial de Comercio, Industria, Servicios y Navegación, el número de expediente de nombramiento del mediador, el nombre del mediador concursal, incluyendo su Número de Identificación Fiscal, y la indicación de que el expediente está a disposición de los acreedores interesados en el Registro correspondiente para la publicidad de su contenido.

Los acuerdos extrajudiciales de pagos adoptados por las mayorías y con los requisitos descritos en este Título no podrán ser objeto de rescisión concursal en un eventual concurso de acreedores posterior.

(9) La impugnación del acuerdo extrajudicial de pagos.- La impugnación no suspenderá la ejecución del acuerdo y solo podrá fundarse en la falta de concurrencia de las mayorías exigidas para la adopción del acuerdo teniendo en cuenta, en su caso, a los acreedores que, debiendo concurrir, no hubieran sido convocados, en la superación de los límites establecidos por el artículo 236.1 o en la desproporción de las medidas acordadas. La sentencia de anulación del acuerdo se publicará en el Registro Público Concursal.

(10) Si el acuerdo no se aprueba.- Si la propuesta no fuera aceptada, y el deudor continuara incurso en insolvencia, el mediador concursal solicitará inmediatamente del juez competente la declaración de concurso, que el juez acordará también de forma inmediata. En su caso, instará también del juez la conclusión del concurso por insuficiencia de masa activa en los términos previstos en el artículo 176 bis de esta Ley.

(11) El concurso consecutivo también se instará por el deudor, por el mediador o por cualquier acreedor cuando se incumpla el acuerdo extrajudicial de pagos. El concurso consecutivo se insta, por lo tanto, cuando sea imposible alcanzar el acuerdo extrajudicial o cuando el acuerdo alcanzado se incumpla; también en los supuestos en los que se anule judicialmente el concurso consecutivo.

1. Por lo tanto la segunda consideración respecto de la reforma del RDL 1/2015 es la flexibilización del acuerdo extrajudicial de pagos tanto en su ámbito subjetivo – puede acogerse al mismo cualquier particular – como en sus efectos.

Novedades del RDL 1/2015 en relación al concurso consecutivo.

(1) El concurso consecutivo puede no ser necesariamente de liquidación dado que el artículo 242.2.1ª LC prevé que se pueda presentar una propuesta anticipada de convenio, excepto en el caso de personas físicas no comerciantes, en el que el concurso consecutivo es liquidativo en todo caso.

Debe tenerse en cuenta que en el caso de personas físicas no será preceptiva la intervención de procurador lo que reducirá en algo el coste, sin embargo no se ha abordado la posibilidad de que la solicitud por parte del deudor se realice por medio de formulario para el que no fuera necesaria la firma e intervención de abogado.

(2) Si la solicitud la presenta el mediador concursal se acompañarán, además, los siguientes documentos:

a) El informe a que se refiere el artículo 75, al que se dará la publicidad prevista en el artículo 95, una vez transcurrido el plazo de comunicación de créditos y previa incorporación de las correcciones que fueran necesarias.

b) En caso de concurso de persona natural, deberá, asimismo, pronunciarse sobre la concurrencia de los requisitos establecidos legalmente para el beneficio de la exoneración del pasivo insatisfecho en los términos previstos en el artículo 178 bis o, en caso de que proceda, sobre la apertura de la sección de calificación.

c) En los concursos de personas físicas no comerciantes en los que el notario no haya designado mediador el juez deberá designar administrador concursal, administrador que no tendrá la limitación de honorarios que sí se prevé para el mediador concursal.

d) Declarado el concurso el deja de tener efecto el principio de confidencialidad propio de la mediación.

(3) Si el cargo de administrador concursal recayera en persona distinta del mediador concursal o la solicitud de concurso se hubiera presentado por el deudor o por un acreedor, el informe del artículo 75 deberá presentarse en los diez días siguientes al transcurso del plazo de comunicación de créditos.

(4) En los supuestos de apertura de la liquidación el administrador concursal deberá presentar el plan de liquidación en plazo de 10 días desde la apertura de la fase de liquidación. El concursado y los acreedores, dentro del plazo de alegaciones al plan de liquidación, podrán formular también observaciones sobre la concurrencia de los requisitos exigidos para acordar el beneficio de la exoneración del pasivo insatisfecho del concursado persona natural. Los acreedores también podrán solicitar, mediante escrito razonado, la apertura de la sección de calificación.

1. La tercera consideración que debe hacerse respecto del bloque de reformas que afectan al concurso consecutivo son las relativas a la flexibilización del procedimiento – cabe presentar propuesta de convenio – y a la regulación más clara del trámite de liquidación. La reforma permite establecer un régimen y consecuencias distintas en función de que el deudor sea persona física o jurídica y se perfilan con más claridad las funciones del administrador concursal en estos concursos.

Concreción de los supuestos en los que opera la exoneración de deudas concursales.

(1) Partiendo de las consideraciones anteriores debe retomarse el análisis de los supuestos en los que en el marco de un procedimiento concursal consecutivo de liquidación es posible adoptar el acuerdo de exoneración de deudas concursales. La nueva redacción de los artículos 178 bis y 176 bis LC permitirán al deudor acceder a este mecanismo de segunda oportunidad cuando concluyan las operaciones de liquidación o cuando, sin apertura de la sección de liquidación, se produzca la situación de insuficiencia de masa activa prevista en el artículo 176 bis LC.

La redacción del artículo 178 bis permite acceder a la exoneración tanto al deudor persona física no comerciante como al comerciante.

La petición deberá formularse dentro del plazo previsto para la rendición de cuentas del artículo 152.3 LC. También deberá formularse, en el caso de comunicación de insuficiencia de masa activa conforme al artículo 176 bis, en el trámite de audiencia de la solicitud de conclusión del concurso por insuficiencia de masa.

(2) Requisitos para acceder a la exoneración: El deudor de buena fe.

Como se ha indicado para poder acceder a la exoneración será necesario que el deudor lo sea de buena fe, regulando el artículo 178 bis 3 los requisitos para poder apreciar esa buena fe:

1.º Que el concurso no haya sido declarado culpable.

2.º Que el deudor no haya sido ni condenado en sentencia firme por delitos contra el patrimonio, contra el orden socioeconómico, falsedad documental, contra la Hacienda Pública y la Seguridad Social o contra los derechos de los trabajadores en los 10 años anteriores a la declaración de concurso. Si existiera un proceso penal pendiente, el juez del concurso deberá suspender su decisión respecto a la exoneración del pasivo hasta que exista sentencia penal firme.

3.º Que, reuniendo los requisitos establecidos en el artículo 231, haya celebrado o, al menos, intentado celebrar un acuerdo extrajudicial de pagos.

4.º Que haya satisfecho en su integridad los créditos contra la masa, y los créditos concursales privilegiados y, si no hubiera intentado un acuerdo extrajudicial de pagos previo, al menos, el 25 por ciento del importe de los créditos concursales ordinarios.- Debe tenerse en cuenta que respecto de los privilegios especiales se aplicarán las normas sobre valor razonable de las garantías y que la parte no satisfecha con cargo al privilegio especial tendrá la consideración de crédito que por su naturaleza corresponda.

Respecto del crédito público sólo deberá satisfacerse el calificado como privilegiado y el 25% del crédito calificado como ordinario, no será necesario cubrir el crédito subordinado.

En el caso de que no puedan cumplirse los umbrales de satisfacción del crédito previstos en el ordinal 4ª la LC establece requisitos alternativos, es decir, en los supuestos en los que haya concluido el proceso de liquidación y no se hayan satisfecho los umbrales anteriores de pago, el deudor deberá cumplir con los siguientes requisitos para optar a la exoneración de deudas:

1. Que acepte someterse al plan de pagos previsto en el apartado 6.

2. Que no haya incumplido las obligaciones de colaboración establecidas en el artículo 42 LC.- Debe entenderse que deben ser incumplimientos que no hayan dado lugar a la calificación del concurso como culpable conforme a la presunción de dolo o culpa grave del artículo 165 LC.

3. Que el deudor haya obtenido este beneficio dentro de los diez últimos años.

4. Que el deudor no haya rechazado dentro de los cuatro años anteriores a la declaración de concurso una oferta de empleo adecuada a su capacidad.-. Este requisito deberá de constarse por medio de las correspondientes certificaciones de los organismos públicos de empleo.

5. Que el deudor acepte de forma expresa, en la solicitud de exoneración de pasivo insatisfecho, que la obtención de este beneficio se hará constar en la sección especial del Registro Público Concursal con posibilidad de acceso público, por un plazo de cinco años.

(3) Tramitación de la solicitud de exoneración de deudas.

1ª) De la solicitud del deudor se dará traslado por el Secretario Judicial a la Administración concursal y a los acreedores personados por un plazo de cinco días para que aleguen cuanto estimen oportuno en relación a la concesión del beneficio.

* Hay que advertir que el trámite de exoneración se podrá solicitar no solo dentro de la sección de liquidación sino también en supuestos de conclusión del concurso por insuficiencia de masa del artículo 176 bis LC, incluso en los supuestos de archivo “express” – declaración de concurso y archivo en la misma resolución -; en este caso la reforma prevé que el juez designará un administrador concursal que deberá liquidar los bienes existentes y pagar los créditos contra la masa siguiendo el orden del apartado 2. Una vez concluida la liquidación, el deudor podrá solicitar la exoneración del pasivo insatisfecho ante el Juez del concurso. La tramitación de la solicitud, los requisitos para beneficiarse de la exoneración y sus efectos se regirán por lo dispuesto en el artículo 178 bis LC. Contra este auto podrá interponerse recurso de apelación

Debe tenerse en cuenta que el administrador concursal ya habrá avanzado su posicionamiento al solicitar el concurso consecutivo.

2ª) Si la Administración concursal y los acreedores personados muestran su conformidad a la petición del deudor o no se oponen a la misma, el Juez del concurso concederá, con carácter provisional, el beneficio de la exoneración del pasivo insatisfecho en la resolución declarando la conclusión del concurso por fin de la fase de liquidación.

3ª) La oposición solo podrá fundarse en la inobservancia de alguno o algunos de los requisitos del apartado 3 y se le dará el trámite del incidente concursal.

4ª) No podrá dictarse auto de conclusión del concurso hasta que gane firmeza la resolución que recaiga en el incidente reconociendo o denegando el beneficio.

5º) El deudor deberá presentar un plan de pagos respecto de los créditos a los que no afecte la exoneración.- Estas deudas deberán ser satisfechas por el concursado dentro de los cinco años siguientes a la conclusión del concurso, salvo que tuvieran un vencimiento posterior. Durante los cinco años siguientes a la conclusión del concurso las deudas pendientes no podrán devengar interés.

Del plan de pagos se da traslado a las partes por plazo de 10 días pudiendo éstas realizar observaciones que serán resueltas por el juez.

(4) Créditos afectados por la exoneración de deudas.-

1.º Los créditos ordinarios y subordinados pendientes a la fecha de conclusión del concurso, aunque no hubieran sido comunicados, y exceptuando los créditos de derecho público y por alimentos.

2.º Respecto a los créditos enumerados en el artículo 90.1 – privilegio especial por garantías hipotecarias -, la parte de los mismos que no haya podido satisfacerse con la ejecución de la garantía quedará exonerada salvo que quedara incluida, según su naturaleza, en alguna categoría distinta a crédito ordinario o subordinado.

(5) Efectos de la exoneración.- Los acreedores cuyos créditos se extinguen no podrán iniciar ningún tipo de acción dirigida frente al deudor para el cobro de los mismos. Quedan en todo caso a salvo los derechos de los acreedores frente a los obligados solidariamente con el concursado y frente a sus fiadores o avalistas, quienes no podrán invocar el beneficio de exoneración del pasivo insatisfecho obtenido por el concursado.

Si el concursado estuviera casado en régimen de gananciales u otro de comunidad y no se hubiera procedido a la liquidación del régimen económico conyugal, el beneficio de la exoneración del pasivo insatisfecho se extenderá al cónyuge del concursado, aunque no hubiera sido declarado su propio concurso, respecto de las deudas anteriores a la declaración de concurso de las que debiera responder el patrimonio común.- Se trata de un efecto reflejo de la exoneración que pueda afectar a la deuda de terceros no concursados, de ahí que sea necesario ya desde el trámite del acuerdo extrajudicial de pagos contar con el consentimiento del cónyuge que pudiera verse beneficiado por la exoneración.

Nada dice la reforma pero parece razonable pensar que el administrador concursal cesará una vez se proceda a la aprobación de la exoneración provisional.

(6) Supuestos de revocación de la exoneración de deudas.- Cualquier acreedor concursal estará legitimado para solicitar del juez del concurso la revocación del beneficio de exoneración del pasivo insatisfecho cuando el deudor, durante los cinco años siguientes a su concesión:

a) Incurriese en alguna de las circunstancias que conforme a lo establecido en el apartado 3 hubiera impedido la concesión del beneficio de la exoneración del pasivo insatisfecho, es decir, cuando sobrevengan las circunstancias que le hubieran impedido acceder a la exoneración – fundamentalmente la condena por uno de los delitos ya referidos.

b) En su caso, incumpliese la obligación de pago de las deudas no exoneradas conforme a lo dispuesto en el plan de pagos.

c) Mejorase sustancialmente la situación económica del deudor de manera que pudiera pagar todas las deudas pendientes sin detrimento de sus obligaciones de alimentos, o

d) Se constatase la existencia de ingresos, bienes o derechos ocultados.

La solicitud de revocación se tramitará conforme a lo establecido en la Ley de Enjuiciamiento Civil para el juicio verbal. En caso de que el Juez acuerde la revocación del beneficio, los acreedores recuperan la plenitud de sus acciones frente al deudor para hacer efectivos los créditos no satisfechos a la conclusión del concurso.

(7) La exoneración definitiva de las deudas concursales.- Transcurrido el plazo de 5 años previsto para la revocación y, en su caso, cumplido el plan de pagos sin revocación del beneficio a petición del deudor concursado, dictará auto reconociendo con carácter definitivo la exoneración del pasivo insatisfecho en el concurso.- Contra dicha resolución, que se publicará en el Registro Público Concursal, no cabrá recurso alguno.

(8) Se regula un supuesto especial de exoneración definitiva en el párrafo 8.II del artículo 178 bis: *“También podrá, atendiendo a las circunstancias del caso y previa audiencia de los acreedores, declarar la exoneración definitiva del pasivo insatisfecho del deudor que no hubiese cumplido en su integridad el plan de pagos pero hubiese destinado a su cumplimiento, al menos, la mitad de los ingresos percibidos durante dicho plazo que no tuviesen la consideración de inembargables”*.- Los bienes inembargables son los definidos en el artículo 1 del Real Decreto-ley 8/2011, de 1 de julio, de medidas de apoyo a los deudores hipotecarios, de control del gasto público y cancelación de deudas con empresas y autónomos contraídas por las entidades locales, de fomento de la actividad empresarial e impulso de la rehabilitación y de simplificación administrativa.

(9) Entrada en vigor y régimen transitorio.- Como se ha indicado al inicio de este trabajo una de las principales novedades de la reforma es su inmediata entrada en vigor, al día siguiente de la publicación en el BOE, es decir, el 2 de marzo de 2015. También la posibilidad de que puedan beneficiarse de los mecanismos de exoneración aquellos concursos en tramitación el 2 de marzo de 2015.

En los concursos concluidos por liquidación o por insuficiencia de masa activa antes de la entrada en vigor del presente real decreto-ley, el deudor podrá beneficiarse de lo establecido en los artículos 176 bis y 178 bis de la Ley Concursal, si se instase de nuevo el concurso, voluntario o necesario.

Además durante el año siguiente a la entrada en vigor del RDL 1/2015 no será exigible, para obtener el beneficio de la exoneración previsto en el artículo 178 bis de la Ley Concursal, el requisito previsto en el apartado 3.5º.iv) del mismo – es decir, el deudor no tendrá que acreditar que no ha rechazado dentro de los cuatro años anteriores a la declaración de concurso una oferta de empleo adecuada a su capacidad -; tampoco será exigible, para solicitar un acuerdo extrajudicial de pagos, el requisito previsto en el artículo 231.3.2º LC – es decir, la limitación prevista para aquellas personas que, dentro de los cinco últimos años, hubieran alcanzado un acuerdo extrajudicial de pagos con los acreedores, hubieran obtenido la homologación judicial de un acuerdo de refinanciación o hubieran sido declaradas en concurso de acreedores.

1. En cuanto a la consideración general de este bloque de reformas referidos a la exoneración debe advertirse que el nuevo redactado de los artículos 178 bis y 176 bis se realiza con la voluntad de extenderse a un amplio espectro de deudores, comerciantes o no. La exoneración sólo es posible tras el fracaso del trámite extrajudicial en el que se pretende obtener un acuerdo de pagos con los acreedores. La exención se produce en el marco del concurso consecutivo y una vez se hayan realizado las operaciones de liquidación. La exención se tramita y concede a requerimiento del deudor, no se reconocen facultades de oficio. Se habilita a los acreedores para oponerse tanto a la solicitud como al plan de pagos. Se trata de un beneficio que se concede de modo provisional, sujeto supervisión durante cinco años; solo cumplido el plan de pagos y cumplido ese plazo se permite la remisión definitiva. No es necesario que el deudor haya de llegar a la liquidación en el concurso dado que la exoneración puede producirse incluso en supuestos de insuficiencia de masa activa que se produzca durante la fase común o en el mismo momento de la declaración de concurso.

Solo queda esperar que el gobierno habilite los medios materiales y humanos que permitan una correcta aplicación de las previsiones de la reforma. Las expectativas generadas por la llamada Ley de Segunda Oportunidad sin duda incrementarán el número de procedimientos consecutivos y pueden agravar la situación de colapso de muchos juzgados mercantiles.

José Mª Fernández Seijo.

Magistrado.

Juzgado Mercantil 3. Barcelona.

**PER SI ÉS DEL VOSTRE INTERÉS, EL MAGISTRAT FERNÁNDEZ SEIJO ACABA DE PUBLICAR UN LLIBRE AQUEST MES DE JUNY SOBRE LA SEGONA OPORTUNITAT, DE LA EDITORIAL BOSCH, *LA REESTRUCTURACIÓN DE LAS DEUDAS EN LA LEY DE LA SEGUNDA OPORTUNIDAD.***

1. **PITJOR SENTÈNCIA DEL MES**

En aquest primer número ens agradaria adjuntar la crítica realitzada pel Gabinet d’Estudis Jurídics de CCOO respecte l’Auto de 14 de Maig de 2015, de la Sala de lo Social de la Audiència Nacional, en el conflicte del futbol professional, pel qual suspèn judicialment el dret de vaga.



Auto de l’Audiència Nacional que té el mèrit de ser la pitjor resolució del mes: 

- També volem posar de relleu una resolució que indigna, la Sentència del Tribunal de Justícia de les Comunitats Europees, per la qual es produeix una discriminació per a donar sang, en funció de les preferències sexuals de cada persona.

Resolució: <http://curia.europa.eu/juris/document/document.jsf;jsessionid=9ea7d2dc30dd9c0e0939347f42eaa5addd1649837961.e34KaxiLc3qMb40Rch0SaxuQaxr0?text=&docid=164021&pageIndex=0&doclang=ES&mode=lst&dir=&occ=first&part=1&cid=457369>

1. **ALTRA INFORMACIÓ D’INTERÉS I ACTUALITAT**

**Revista CERES (Centre d’Estudis i Recerca Sindicals):**

Mes de Abril 2015:

<http://www.ccoo.cat/ceres/documents/informes/butlleti-actualitat-juridica-sindical-abril-13.pdf>

Mes de Maig 2015:

<http://www.ccoo.cat/ceres/documents/informes/butlleti-actualitat-juridica-sindical-maig-14.pdf>

Mes de Juny 2015:

<http://www.ccoo.cat/ceres/documents/informes/butlleti-actualitat-juridica-sindical-juny-15.pdf>

- Discurso de De la Oliva como Doctor Honoris Causa sobre Derecho y Universidad: 

- Joan Coscubiela, sobre el catalán en la administración de justicia: <https://www.youtube.com/watch?v=uHAhhZqoJTU>

- Cuadernos de la Fundación 1º de Mayo núm. 40: “El sindicalismo europeo: ¿De la crisis a la renovación?” BERNACIAK, M. e.a. 

- Manifestos i actes on participa la ACJD:

* Manifest i Decàleg Dret a la Informació i Comunicació:



* Manifest Jutjats Socials: 
* Acta Mesa Permanent Jutjats Socials: