



PROTOCOLO DE COORDINACIÓN ENTRE A CONSELLERÍA DE TRABALLO E A FISCALÍA DE GALICIA PARA A INVESTIGACIÓN EFICAZ E RÁPIDA DOS DELICTOS CONTRA A VIDA, A SAÚDE E A INTEGRIDADE FÍSICA DOS TRABALLADORES, ASÍ COMO PARA A EXECUCIÓN EFECTIVA DAS SENTENZAS CONDENATORIAS

En Santiago de Compostela, a 15 de maio de 2006

REUNIDOS

Dunha parte, D. Ricardo Jacinto Varela Sánchez, Conselleiro de Traballo, en nome e representación da mesma.

Doutra parte, D. Carlos Varela García, Fiscal Xefe do Tribunal Superior de Xustiza de Galicia,

Recoñécense mutuamente capacidade e competencia, para formalizar o presente Protocolo, e

EXPOÑEN

Que, corresponden á Consellería de Traballo as competencias en materia de prevención de riscos laborais e seguridade e saúde dos traballadores, de conformidade co disposto no Decreto 536/2005, do 6 de outubro, polo que se establece a estrutura orgánica da Consellería de Traballo.

2.- O artigo 24.2 do Estatuto de Autonomía de Galicia, dispón, que corresponde integramente ao Estado, de conformidade coas leis xerais, a organización e funcionamento do Ministerio Fiscal.

3.- Os incumprimentos normativos que se veñen producindo en materia de seguridade e saúde dos traballadores e o elevado número de accidentes de traballo que se están a producir na actualidade, aconsellan a necesidade de establecer cauces áxiles de colaboración e coordinación entre a Autoridade Laboral e o Ministerio Fiscal, co obxectivo de establecer mecanismos eficaces de investigación.

4.- Con data 18 de abril de 2005 asinouse un convenio de colaboración entre a Xunta de Galicia e o Fiscal Xeral do Estado, para a especialización dos fiscais con destino na Comunidade Autónoma de Galicia en materia de seguridade e saúde laboral.





5.- Sendo a vontade das partes, conseguir un maior grao de eficacia na prevención dos delitos contra a seguridade dos traballadores, dada a crecente preocupación social existente pola sinistralidade laboral, e configurar a cooperación para garantir a defensa e a protección da seguridade e saúde dos traballadores, procede a sinatura deste protocolo de colaboración segundo as seguintes

CLÁUSULAS

Única.- Co obxectivo de coordinar a actividade administrativa e xudicial, para a persecución dos ilícitos en materia de seguridade e saúde laboral, así como, facilitar o labor do Ministerio Fiscal e do xulgado de instrucción para os efectos de identificar os supostos penalmente relevantes, procede a sinatura do presente protocolo de colaboración entre a Consellería de Traballo e o Fiscal Xefe do Tribunal Superior de Xustiza de Galicia, que se xunta como anexo.

E, en proba de conformidade, asinan o presente protocolo de colaboración por triplicado exemplar no lugar e data indicados no encabezamento.

O Conselleiro de Traballo



Asdo.: Ricardo Jacinto Varela Sánchez

O Fiscal Xefe do Tribunal Superior de Xustiza de Galicia



Asdo.: Carlos Varela García



ANEXO

PROTOCOLO DE COORDINACIÓN PARA A INVESTIGACIÓN EFICAZ E RÁPIDA DOS DELICTOS CONTRA A VIDA, A SAÚDE E A INTEGRIDADE FÍSICA DOS TRABALLADORES, ASÍ COMO PARA A EXECUCIÓN EFECTIVA DAS SENTENZAS CONDENATORIAS

ÍNDICE.-

I. XUSTIFICACIÓN E OBXECTIVOS

II. PRINCIPIO DE COORDINACIÓN

III. INDAGACIÓN EFICAZ DOS DELICTOS CONTRA A VIDA, A SAÚDE E A INTEGRIDADE FÍSICA DOS TRABALLADORES

III.1 ACCIDENTES DE TRABALLO CON RESULTADO DE MORTE OU LESIÓNS DO TRABALLADOR

III.1.1 FASE PREVIA (PREPROCESUAL) DE INVESTIGACIÓN PRELIMINAR

III.1.1.1 INTERVENCIÓN DA ADMINISTRACIÓN SANITARIA

III.1.1.2 INTERVENCIÓN DA POLICÍA XUDICIAL

III.1.1.3 INTERVENCIÓN E COLABORACIÓN DA INSPECCIÓN DE TRABALLO

III.1.2 FASE PROCESUAL: INICIO DO PROCESO PENAL

III.2 INDAGACIÓN DOS DELICTOS DE RISCO

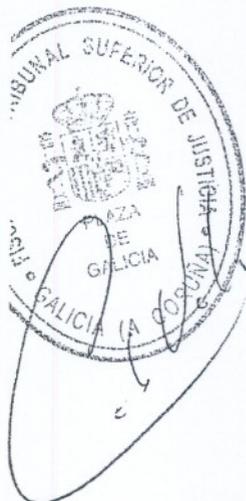
III.2.1 FASE PREVIA DE INVESTIGACIÓN POR PARTE DO MINISTERIO FISCAL

III.2.1.1 REMISIÓN DE ACTUACIÓNS DA INSPECCIÓN DE TRABALLO AO MINISTERIO FISCAL

III.2.1.2 ACTUACIÓN DO MINISTERIO FISCAL E COLABORACIÓN COA INSPECCIÓN DE TRABALLO E COA AUTORIDADE LABORAL

III.2.2 FASE PROCESUAL: INICIO DO PROCESO PENAL

IV. EXECUCIÓN DAS SENTENZAS CONDENATORIAS





V. ANEXOS

V.1 MODELO DE PARTE MÉDICO

V.2 FICHA TÉCNICA DE ACCIDENTE LABORAL (ATESTADO DA POLICÍA XUDICIAL)

I. XUSTIFICACIÓN E OBXECTIVOS

A dignidade da persoa, fundamento da paz social (art. 10 da Constitución Española), está vinculada á protección da súa vida, saúde e integridade física (art. 15 da CE). Correspóndelles aos poderes públicos a tarefa irrenunciable de deseñar un sistema eficaz para a protección da seguridade e hixiene no traballo (art. 40.2 e arts. 42 e 43 do referido texto legal). O artigo 40.2 é rotundo ó respecto: "[...] os poderes públicos [...] velarán pola seguridade e hixiene no traballo".

Sobre a base deste marco constitucional o lexislador introduciu no Código penal, a través da Lei orgánica 8/83, a figura delictuosa do artigo 348.bis.a), que completaba a protección xurídico-penal do traballador cuxo precedente se atopaba no antigo artigo 499.bis. A protección penal da vida, da saúde e da integridade física dos traballadores recóllese nos artigos 316 e 317 do novo Código penal de 1995, encadrados ambos dentro do título XV baixo a rúbrica "Dos delitos contra os dereitos dos traballadores". Pola súa banda, e en prol dunha protección enérxica das vítimas de calquera delito, a Lei de axuizamento criminal (arts. 108 e 111) permite, no proceso penal, o exercicio simultáneo da acción civil e mais da penal, así como a reserva da primeira por vontade do prexudicado, o cal pode acudir á vía civil.

A Lei de prevención de riscos laborais (Lei 31/1995, do 8 de novembro, reformada pola Lei 54/2003, do 12 de decembro) constitúe o referente normativo básico nesta materia, da que deriva un importante conxunto de disposicións de diverso rango que tende a evitar e reducir os accidentes laborais.

A multiplicidade de fontes reguladoras do réxime de seguridade e hixiene no traballo determina unha diversidade no réxime de responsabilidade que en ocasións pode causar disfuncións se non se delimita axeitadamente o ámbito normativo en cada caso. Esta complexidade motivou a elaboración dun convenio de colaboración entre a Xunta de Galicia e o Fiscal Xeral do Estado para a especialización de fiscais, asinado en Santiago de Compostela o 18 de abril de 2005.

Á variedade de fontes hai que engadirle a diversidade de autoridades e suxeitos intervinientes cando se producen accidentes de traballo ou unha vulneración das normas de prevención de riscos laborais, diversidade que require, necesariamente, articular un sistema de **coordinación para garantir a eficiencia na actuación.**



Considerando a situación descrita, os obxectivos que persegue este protocolo son os seguintes:

- Coordinar a actividade administrativa e xudicial, para a persecución dos ilícitos en materia de seguridade e saúde laboral.
- Facilitar o labor do Ministerio Fiscal e do xulgado de instrucción para os efectos de identificar os supostos penalmente relevantes.
- Acometer con celeridade e eficacia o coñecemento dos sinistros.
- Evitar que se acumulen ante o Ministerio Fiscal e ante o xulgado de instrucción expedientes que quedan claramente á marxe de calquera responsabilidade penal.
- Optimizar os recursos destinados á persecución dos delitos e infraccións administrativas de risco por infracción da normativa de prevención de riscos laborais.
- Garantir o principio do *non bis in idem*

II. PRINCIPIO DE COORDINACIÓN

A coordinación entre os diferentes intervinientes neste sector (autoridade sanitaria, inspección de traballo e autoridade laboral, policía xudicial, Ministerio Fiscal e xulgado de instrucción) resulta imprescindible para unha maior eficacia na prevención desexada. Esta coordinación é, ademais, unha esixencia xurídica en canto que constitúe un principio de actuación básico da Administración pública (art. 103 da Constitución Española). Este principio constitucional de cooperación e coordinación recóllese nas seguintes disposicións:

– Artigo 3 da Lei 30/1992, do 26 de novembro, de réxime xurídico das administracións públicas e do procedemento administrativo común.

– Artigos 9, 10 e 11 da Lei 42/1997; artigo 5 do Real decreto 928/1998, do 14 de maio; e artigos correspondentes do Real decreto 138/2000.

– Instrucción 1/2001, da Fiscalía Xeral do Estado, de actuación do Ministerio Fiscal en relación coa sinistralidade laboral.

– Instrucción 104/2001, da Dirección Xeral de Inspección de Traballo e Seguridade Social, sobre relacións da Inspección de Traballo e Seguridade Social coa Fiscalía Xeral do Estado en materia de ilícitos penais contra a seguridade e a saúde laboral.



A necesidade de coordinación entre as autoridades intervenientes é diferente en función de se xa se produciu un accidente con resultado de morte ou lesións ou de se nos atopamos ante un posible delito de risco, e é por isto polo que o protocolo estrutúrase en dúas partes claramente diferenciadas: a primeira, relativa á colaboración en caso de accidentes laborais con resultado de morte ou lesións do traballador; e a segunda, relativa á colaboración para a indagación de delitos de risco.

III. INDAGACIÓN EFICAZ DOS DELICTOS CONTRA A VIDA, A SAÚDE E A INTEGRIDADE FÍSICA DOS TRABALLADORES

III.1 ACCIDENTES DE TRABALLO CON RESULTADO DE MORTE OU LESIÓNS DO TRABALLADOR

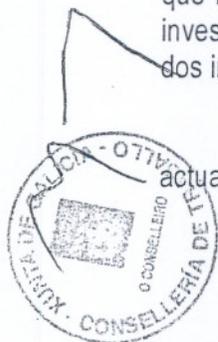
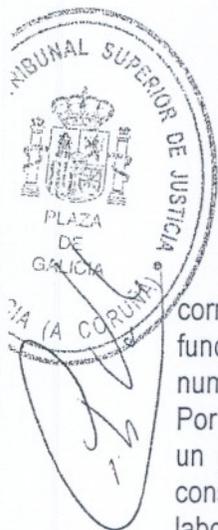
III.1.1 FASE PREVIA (PREPROCESUAL) DE INVESTIGACIÓN PRELIMINAR

III.1.1.1 INTERVENCIÓN DA ADMINISTRACIÓN SANITARIA

A administración sanitaria ten a obriga de lle dar conta ao xulgado de instrucción correspondente de toda morte ou lesión da que teña coñecemento no exercicio das súas funcións. Esta notificación indiscriminada comporta, na práctica, que os instructores incoen numerosas dilixencias previas de feitos que resultan irrelevantes desde o punto de vista penal. Por mor disto, e precisamente para evitar o inicio de procesos penais inútiles, cumpriría elaborar un parte médico inicial no que consten xa datos dos que se tire que os feitos non van ter consecuencias penais por seren fortuítos, irrelevantes, etc. A constancia do termo "Accidente laboral" é imprescindible, mais non suficiente, xa que baixo esta expresión atópanse numerosos supostos (coma tal, os accidentes *in itinere* ou os casos de autolesións do traballador autónomo) que non teñen transcendencia penal. Por outra parte, nos supostos que merezan unha ulterior investigación, un parte médico ben formulado pode coadxuvar decisivamente a centrar o traballo dos instructores e do Ministerio Fiscal.

Daquela, e ao pé do que se acaba de expoñer, establécense as seguintes pautas de actuación:

1. A autoridade sanitaria que interveña nun suposto no que se producen lesións ou a morte dunha persoa está obrigada a lle dar conta ao xulgado de instrucción correspondente a través do modelo de parte médico que figura no anexo deste documento.
2. No parte médico que se lle remita ao xulgado de instrucción débese facer constar se trata dun "Accidente laboral" (isto é, os constituídos por aqueles casos en que as lesións ou o finamento se producen no desempeño da actividade laboral).





3. No caso de se cualificar como "Accidente laboral" farase constar expresamente no parte médico o nome da empresa onde o traballador presta os seus servizos, o lugar onde se atopaba e mais a actividade que estaba a realizar no momento de se producir o accidente.

III.1.1.2 INTERVENCIÓN DA POLICÍA XUDICIAL

Unha vez acaecido o evento danoso para o traballador (lesiões graves ou finamento), prodúcese a elaboración dun atestado por parte da policía xudicial. Neste punto, e para facilitar o labor posterior do xulgado de instrucción e máis do Ministerio Fiscal, resulta precisa a confección dun cuestionario que deberá ser cuberto pola policía xudicial. Neste cuestionario hai que facer constar expresamente as testemuñas presentes no momento de se producir o feito, indagando especificamente quen son traballadores, cal é a empresa a que pertencen e cales deles estaban sometidos ao risco que causou o evento danoso. Esta última información é clave para a cualificación ulterior do delito, xa que, segundo unha consolidada e unánime xurisprudencia, non hai vez á aplicación do artigo 8 do Código penal cando, ademais do traballador que padeceu o dano, hai outros sometidos ao risco. Deste xeito, seguindo a xurisprudencia do Tribunal Supremo, para poder formular escrito de acusación polo delito do artigo 316 do Código Penal en concurso con algún dos que castiga o resultado débese facer constar si ademais do traballador ou traballadores accidentados existían outro ou outros que corrían o mesmo risco.

Daquela, e ao pé do que se acaba de expoñer, establécense as seguintes pautas de actuación:

1. Tras se producir un accidente de traballo, a policía xudicial requirirá a intervención do persoal facultativo máis próximo para lle prestar, se fose o caso, os oportunos auxilios ao accidentado.
2. A policía xudicial deberá pñer inmediatamente en coñecemento do xulgado de instrucción, do Ministerio Fiscal e da inspección de traballo os feitos acaecidos.
3. Os membros da policía xudicial observarán as regras xerais previstas na Lei de axuízamento criminal (entre outros, os artigos 282, 327 e 786) e o disposto no Real decreto 769/1987, da policía xudicial, así como tamén as instrucións que con carácter xeral imparta o fiscal xefe e o seus superiores xerárquicos, sen prexuízo das dilixencias ordenadas polo xuíz instructor de garda.





4. A policía xudicial elaborará un atestado (atestado cuxo modelo se inclúe no anexo deste documento) que conterá un cuestionario no que deberán constar os datos que a seguir se indican, esenciais para a instrucción xudicial:

- Datos persoais e domicilio das persoas que se atopen no lugar en que se produciu o accidente, tras a súa correspondente identificación.
- Marcación da posición exacta do finado antes do seu traslado, con realización das correspondentes fotografías.
- Datos persoais da vítima e mais dos traballadores que se achasen no lugar do suceso, facendo constar tamén a súa categoría profesional, a empresa, a actividade desempeñada nesta, o rango profesional, as tarefas que realizaban, a forma en que se produciu o accidente (caída, golpe, atrapamento) e o axente causante deste, así como as máquinas, instalacións, produtos e calquera outros elementos ou circunstancias que puideron intervir no suceso (vento, escuridade, calor, ruído, etc.).
- As testemuñas presentes no momento de acontecer o feito, indagando especificamente quen son traballadores, cal é a empresa a que pertencen e cales deles estaban sometidos ó risco que causou o evento danoso. Procurarase tomarlles declaración ás testemuñas de xeito inmediato.
- As compañías aseguradoras da empresa ou empresas en cuxo ámbito se produciron os feitos.
- As distintas empresas que interveñen –mesmo que sexa en réxime de subcontratación– na execución da obra ou na prestación do servizo en cuxo ámbito se produciron os feitos.

5. O atestado policial deberalle ser inmediatamente remitido ao xulgado de instrucción e ao Ministerio Fiscal sen máis demora da estrictamente necesaria, e en todo caso sen exceder o tempo das 24 horas.

6. Elaborarase unha acta que deixe constancia do soporte magnético ou de reprodución da imaxe utilizado na investigación do accidente, coa finalidade de evitar a desaparición das fontes de proba.

7. Consonte o artigo 282 da Lei de axuízamento criminal, os membros da policía xudicial recollerán os efectos, instrumentos ou probas do accidente que tiveran perigo de desaparecer ou de seren substituídos. De igual xeito, consonte o artigo 4 do Real decreto da policía xudicial, os compoñentes das forzas e corpos de seguridade nacional practicarán, por propia iniciativa e segundo as súas atribucións, as primeiras dilixencias de prevención e aseguramento, así como tamén a ocupación e custodia, dos obxectos que estiveran relacionados coa súa execución, e daranlle conta de todo, nos termos legais, á autoridade xudicial.





III.1.1.3 INTERVENCIÓN E COLABORACIÓN DA INSPECCIÓN DE TRABALLO

Resulta necesario salientar a necesidade de que a Inspección de Traballo acuda con inmediatez ao lugar do accidente, elabore o informe correspondente e llo remita ao Ministerio Fiscal e máis ao xulgado de instrucción.

Daquela, e para o efecto, establécense as seguintes pautas de actuación:

1. Unha vez recibida a comunicación sobre os feitos por parte da policía xudicial, inmediatamente o notificará ao representante que determine a Dirección Xeral de Relacións Laborais que desenvolverá a actuación administrativa de orde interno a fin de que a Inspección de Traballo, acompañada, no seu caso, polos órganos técnicos competentes en materia de seguridade e saúde laboral da Comunidade Autónoma, se despraze canto máis axiña ao lugar do suceso coa finalidade de valorar os medios de protección colectiva (redes, varandas...) e individual (cascos, botas, cinto, luvas...) existentes, o conxunto de circunstancias concorrentes no momento do accidente e máis a súa relación coa normativa preventiva que fose de aplicación.

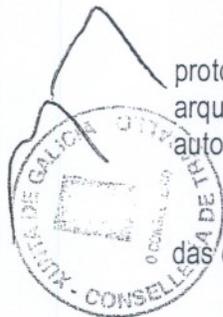
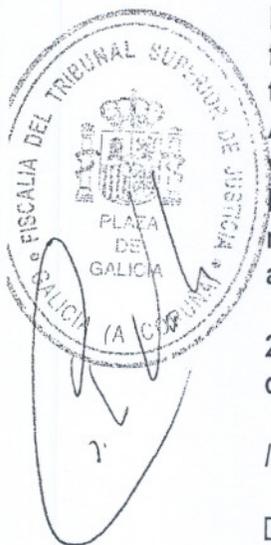
2. Tras elaborar a Inspección de Traballo o correspondente informe, este, no seu caso, seralle remitido ao Ministerio Fiscal e máis ao xulgado de instrucción.

III.1.2 FASE PROCESUAL: INICIO DO PROCESO PENAL

Despois das pescudas ou indagacións correspondentes, e á luz do parte médico, do atestado policial e máis da acta ou informe da Inspección de Traballo elaborados consonte este protocolo, o proceso penal principia coa incoación de dilixencias previas por parte do xulgado de instrucción.

A partir da lectura do atestado, denuncia ou informe médico realizados seguindo o protocolo estarase en condicións de determinar a continuación das actuacións ou o seu arquivamento. Neste último caso daráselle comunicación á Inspección de Traballo e máis á autoridade laboral para a continuación, se procede, do expediente administrativo sancionador.

O Ministerio Fiscal constituirase nas actuacións instando a autoridade xudicial á práctica das dilixencias encamiñadas ao esclarecemento dos feitos.





Daquela, e ao pé do que se acaba de expoñer, establécense as seguintes pautas de actuación:

1. Sobre a base do informe médico, do atestado policial e do informe remitido pola Inspección de Traballo, o Ministerio Fiscal poderá instar á continuación das actuacións xudiciais. Tamén poderá reclamar os informes que, se fose o caso, elaboraran os delegados de prevención de riscos laborais e máis as actas do comité de seguridade e saúde relacionadas coa actividade na que se produciu o accidente.

2. Se, a xuízo do Ministerio Fiscal, os feitos non son constitutivos de delito, pedirá de inmediato o arquivamento das actuacións. Se o arquivamento xa fora acordado polo xuíz de instrución, as dilixencias penais finalizarán co "visto" do Ministerio Fiscal e comunicaráselle á inspección de traballo e máis á autoridade laboral.

3. Cando os feitos denunciados presenten caracteres de delito segundo o manifestado polo parte médico e polo atestado policial, acordarase, se fose o caso, a práctica de dilixencias complementarias ou deixaranse sen efecto as dilixencias policiais practicadas de prevención, aseguramento, ocupación e custodia dos obxectos que estivesen relacionados coa execución do delito e que acordaran as forzas e corpos de seguridade do Estado.

4. Débeselle tomar declaración ao presunto responsable en calidade de imputado, manifestándolle os feitos que se lle imputan e permitíndolle que faga valer todo o que conveña para o seu dereito, posibilitándolle tamén a discusión sobre as probas de cargo e máis a solicitude das dilixencias de descargo que considere pertinentes.

5. O médico forense realizará o exame das vítimas.

6. Nesta fase de instrución incorporárase o informe elaborado pola Inspección de Traballo.

7. Como un instrumento de garantía dos dereitos dos prexudicados, ofreceránselles ás vítimas as accións civís e tramitarase a peza de responsabilidade civil, na cal se incluírán os datos sobre a titularidade da obra ou instalación, sobre a empresa, sobre cadeas de subcontratacións, etc.





III.2 INDAGACIÓN DOS DELICTOS DE RISCO

III.2.1 FASE PREVIA DE INVESTIGACIÓN POR PARTE DO MINISTERIO FISCAL

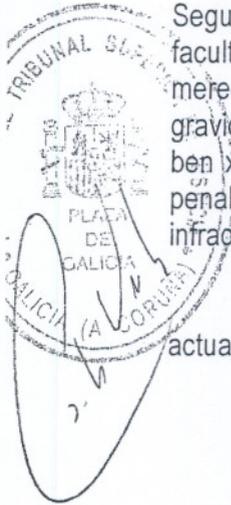
Cando se produce o resultado de morte ou lesións do traballador, a noticia do suceso chega ao xulgado por medio do parte médico e do atestado policial, normalmente nun breve espazo de tempo. O problema xorde cando hai unha infracción grave ou moi grave da normativa da prevención de accidentes laborais sen resultado lesivo, caso no cal a súa comunicación adoita chegar a través da Inspección de Traballo, sen prexuízo das actuacións que o Ministerio Fiscal puidera ter iniciado sobre a base das denuncias formuladas polos delegados de prevención de riscos laborais. Xa que logo, nestes supostos resulta fundamental a coordinación entre o Ministerio Fiscal e máis a Inspección de Traballo.

A autoridade laboral débelle remitir ao Ministerio Fiscal os expedientes dos que está coñecendo que constitúan infraccións graves e moi graves da seguridade e hixiene no traballo nos termos sinalados pola instrucción 104/2001 da Dirección Xeral da Inspección de Traballo e Seguridade Social. Sobre esta base é o Ministerio Fiscal, e non a autoridade laboral, quen ten a facultade de decidir que infraccións poden ser constitutivas de delicto ou que infraccións merecen, se fose o caso, unha investigación máis exhaustiva. Partindo do criterio de que a gravidade das sancións administrativas está en relación coa gravidade do dano potencial para o ben xurídico protexido, parece imprescindible que esta gravidade sexa un *prius* para o dereito penal e, polo tanto, o criterio para iniciar unhas dilixencias deberá ser dobre: gravidade da infracción e gravidade do perigo.

Daquela, e ao pé do que se acaba de expoñer, establécense as seguintes pautas de actuación:

III.2.1.1 REMISIÓN DE ACTUACIÓNS DA INSPECCIÓN DE TRABALLO AO MINISTERIO FISCAL

1. A Inspección de Traballo remitiralle ao Ministerio Fiscal as actas de infracción administrativa en materia de prevención de riscos laborais que impliquen riscos de danos graves para a vida, a saúde ou a integridade física dos traballadores, e que dean lugar a unha proposta de sanción de carácter moi grave. Tamén quedan comprendidas neste grupo as actas que inclúan unha proposta de sanción de carácter grave, sempre que entre as circunstancias que dean lugar á graduación da infracción se faga constar algunha das seguintes: o incumprimento reiterado, por parte do empresario, das advertencias ou requirimentos previos efectuados pola Inspección de Traballo; a inobservancia sistemática das propostas efectuadas polos servizos de prevención ou polos delegados de prevención, ou das contidas nas actas do comité de seguridade e saúde da empresa, para a corrección das deficiencias legais existentes; o feito de que da conducta xeral seguida polo empresario se infira a inobservancia da normativa en materia de **prevención de riscos laborais.**





2. No caso de que non se poida redactar unha acta de infracción e que das actuacións se infira a posible existencia de responsabilidades penais, a Inspección de Traballo remitiralle ao Ministerio Fiscal o correspondente informe, con expresión dos presuntos responsables por non adoptaren as correspondentes medidas de seguridade a pesar de as coñecer e de poderen remediar a situación de perigo grave.

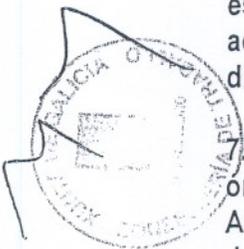
3. As actas remitidas ao Ministerio Fiscal farán constar quen son os infractores, unha descrición de como ocorreu o accidente e unha identificación, na medida do posible, de cal das infraccións detectadas puido contribuír á produción do feito.

4. De se producir un accidente de traballo como consecuencia das infraccións detectadas, o inspector actuante fará constar expresamente non só os datos persoais dos traballadores lesionados, senón tamén os dos traballadores que no momento de acontecer o sinistro estaban na mesma situación de perigo ca aqueloutros, co fin de que o Ministerio Fiscal poida valorar a concorrencia de responsabilidades penais.

5. Unha vez remitida a acta da inspección ó Ministerio Fiscal, a Inspección de Traballo propondrá a autoridade laboral competente para resolver a suspensión do procedemento administrativo sancionador. A autoridade laboral decretará a medida de suspensión nos termos previstos no artigo 3.2 da Lei sobre infraccións e sancións na orde social e notificaralles a dita suspensión, se fose o caso, aos interesados no procedemento.

6. Cando o Ministerio Fiscal o solicite, a xefatura da inspección provincial de traballo prestaralle a este a súa colaboración e apoio técnico durante a tramitación das dilixencias informativas ou de investigación que se leven a cabo para esclarecer o alcance das condutas cuxa investigación sexa necesaria e para aclarar aqueles termos ou conceptos que polo seu contido técnico resulten dificilmente comprensibles para unha persoa allea á actividade en cuestión.

7. Na súa investigación, o Ministerio Fiscal poderá contar coa colaboración dos órganos competentes en materia de seguridade e saúde laboral da Comunidade Autónoma de Galicia. Así mesmo, poderá reclamar os informes elaborados polos delegados de prevención de riscos laborais e máis as actas do comité de seguridade e saúde.





III.2.1.2 ACTUACIÓN DO MINISTERIO FISCAL E COLABORACIÓN COA INSPECCIÓN DE TRABALLO E COA AUTORIDADE LABORAL

1. Unha vez remitida a acta da inspección, o Ministerio Fiscal, coa maior celeridade posible, comunicarlle á inspección de traballo e á autoridade laboral competente para resolver se foron incoadas dilixencias informativas para completar a investigación, se as actuacións lle foron remitidas ao xulgado de instrucción instando á apertura de dilixencias previas ou se procedeu ao arquivamento. De se dar este último caso, continuarase co expediente sancionador.

2. O decreto do Ministerio Fiscal que acorde a remisión ao xulgado de instrucción e inste á apertura de dilixencias previas deberá ser fundado, e nel xa se deberá solicitar, en prol da celeridade do procedemento, que o xuíz de instrucción practique as dilixencias que procedan.

3. Tras se decretar o arquivamento das dilixencias informativas ou, se fose o caso, das dilixencias previas, o fiscal comunicarllo de inmediato á autoridade laboral, para que se proceda a continuar co expediente sancionador.

Con estes mesmos fins o Ministerio Fiscal deberalle notificar á dita autoridade laboral as sentenzas absolutorias recaídas no procedemento penal.

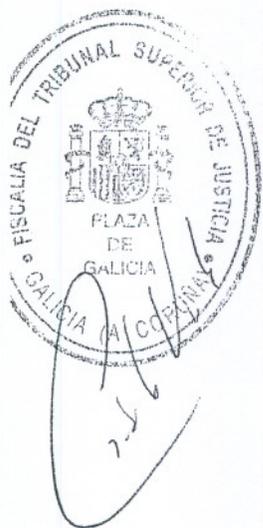
4. O Ministerio Fiscal poderalle pedir á xefatura da inspección provincial de traballo aquel outros expedientes sancionadores sobre os que solicite a súa colaboración.

5. É imprescindible a colaboración dos inspectores de traballo como peritos no proceso penal, tanto na fase de instrucción coma na de axuizamento.

O funcionario que redactara a acta sobre os feitos obxecto de indagación ou axuizamento deberá ser proposto como perito-testemuña no escrito de cualificación de delito do Ministerio Fiscal.

III.2.2 FASE PROCESUAL: INICIO DO PROCESO PENAL

Unha vez que o xulgado de instrucción reciba as actuacións do Ministerio Fiscal, o proceso penal comezará coa apertura de dilixencias previas por parte do dito xulgado.





IV. EXECUCIÓN DAS SENTENZAS CONDENATORIAS

A xurisprudencia consolidada do Tribunal Supremo en materia de sinistralidade laboral establece unha responsabilidade penal en serie para empresarios, técnicos, encargados de feito ou de dereito do centro de traballo que pola súa falta de dilixencia desen lugar ó resultado danoso.

A pena do artigo 316 do Código penal –prisión de 6 meses a 3 anos– leva como accesoria a pena de suspensión de emprego ou cargo público, e outro tanto ocorre cos artigos 142 e 148 do Código penal relativos ó homicidio e lesións culposas. O artigo 142, no último parágrafo, dispón que cando o homicidio fose cometido por imprudencia profesional se impondrá, ademais, a pena de inhabilitación especial para o exercicio da profesión, oficio ou cargo por un período de 3 a 6 anos, penas accesorias que debe solicitar o Ministerio Fiscal no seu escrito de cualificación. E dado que a pena privativa de liberdade é rutineiramente suspendida, estas penas privativas de dereitos acadan especial relevancia como consecuencia aflictiva da conducta típica.

Pois ben, estas penas pódenselles aplicar moi facilmente a encargados e técnicos, pero a dita aplicación presenta dificultades no caso de que se trate de empresarios. Nas infraccións penais en materia de sinistralidade laboral concorren diversas omisións do deber de garantes da vida e da integridade física dos traballadores no centro de traballo (deber que recae no promotor, constructor, subcontratista, arquitecto, enxeñeiro, aparelador, encargados, etc.), o que pode dificultar a instrución, primeiro, e a proba, despois, das omisións relevantes.

As dificultades apuntadas anteriormente comportan que a persoa física con suspensión de habilitación para o traballo que viña exercendo poida, cando actúe como administrador de feito ou de dereito dunha persoa xurídica e concorran as demais circunstancias do artigo 31 do Código penal, eludir facilmente a pena deixando inactiva a sociedade e constituíndo outra que se dedique ao mesmo tráfico mercantil. Se trata dun empresario individual non ten máis ca se converter en empresario social para impedir a efectividade das penas privativas de dereitos. Á vista do dito, cómpre que tanto o Ministerio Fiscal coma os tribunais de xustiza exerzan unha especial vixilancia das executorias nestes procesos a fin de que as sentenzas condenatorias se cumpiran, buscando e comprobando se efectivamente continúa o condenado co exercicio da profesión que lle está vedada por sentenza firme.

Daquela, e ao pé do que se acaba de expoñer, establécense as seguintes pautas de actuación para o Ministerio Fiscal:

1. O Ministerio Fiscal velará polo efectivo cumprimento das sentenzas condenatorias.
2. Pediranse os informes oportunos do Rexistro Mercantil para coñecer a posible constitución de sociedades por persoas condenadas a inhabilitación.



3. Para aqueles casos en que resulte necesario, o Ministerio Fiscal poderá solicitar tamén, sobre a base da Lei Xeral Tributaria, a relación de sociedades nas que as persoas condenadas figuren como administradores autorizados ou partícipes.

4. Se a actividade empresarial prohibida se desenvolve no mesmo ámbito territorial onde se obtivo a sentenza condenatoria e onde ten o seu domicilio o condenado, o Ministerio Fiscal poderá solicitar da policía xudicial a indagación do centro de traballo ao que se dirixe desde o seu domicilio, e, a partir de aí, pedirlle informe ao Rexistro Mercantil.

V. ANEXOS

V.1 MODELO DE PARTE MÉDICO (apartado III.1.1 do texto do protocolo)

V.2 FICHA TÉCNICA DE ACCIDENTE LABORAL (ATESTADO DA POLICÍA XUDICIAL) (apartado III.1.2 do texto do protocolo)





Nº. de Historia Clínica:

PARTE AO XULGADO DE GARDA

INSTITUCIÓN

HOSPITAL DE:	Enderezo:
Médico de servizo:	Colexiado nº.:

LESIONADO

NOME:		DNI:
ENDEREZO:		Cidade, vila:
Idade:	Estado civil:	Profesión:

Ingresado o día ás..... horas por accidente estimado.

Traballo Tráfico Agresión Intoxicación Fortuito

Para o caso de accidente de traballo, empresa onde presta os seus servizos o lesionado:

Lugar onde se atopaba cando se produciu o accidente:

Actividade que estaba desenvolvendo cando se produciu o accidente:

Natureza das lesións no momento do ingreso:

Tratamento inicial: Médico Cirúrxico Pequena cirurxía

Prógnóstico (agás complicacións):

O que, ante a posible condición desta institución de prexudicada, e por se os feitos puidesen constituír infracción penal, se comunica para os efectos xudiciais.

O xefe do Servizo de administración

O médico



FICHA TÉCNICA DE ACCIDENTE LABORAL

<u>ATESTADO Nº.</u>	Hora de inicio da inspección:
	Hora de finalización da inspección:
MOTIVO: ACCIDENTE LABORAL	
LESIÓNS <input type="checkbox"/> MORTE <input type="checkbox"/>	

I. DATOS DO LESIONADO

NOME:	DNI:	
IDADE:	ENDEREZO:	
LOCALIDADE:		
PROFESIÓN:		
CATEGORÍA PROFESIONAL:		
ACTIVIDADE DESENVOLVIDA POLO TRABALLADOR:		
TAREFAS QUE EFECTIVAMENTE DESENVOLVÍA:		
Nº. DE AFILIACIÓN Á SEGURIDADE SOCIAL:		

II. DATOS DO ACCIDENTE

LUGAR:	HORA:
DÍA:	
FORMA DE PRODUCIRSE:	
LESIÓNS PADECIDAS:	
OUTROS DATOS DE INTERESE:	



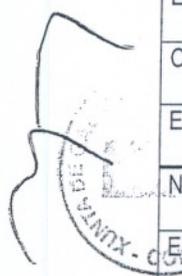


III. DATOS DO EMPREGADOR

EMPRESA:
DOMICILIO SOCIAL:
COMPAÑÍA ASEGURADORA:
PERSOA ENCARGADA DA ACTIVIDADE OU RESPONSABLE:

IV. TESTEMUÑAS PRESENCIAIS

NOME:	DNI:
ENDEREZO:	IDADE:
CATEGORÍA PROFESIONAL:	
EMPRESA PARA A QUE PRESTA SERVIZOS:	
NOME:	DNI:
ENDEREZO:	IDADE:
CATEGORÍA PROFESIONAL:	
EMPRESA PARA A QUE PRESTA SERVIZOS:	
NOME:	DNI:
ENDEREZO:	IDADE:
CATEGORÍA PROFESIONAL:	
EMPRESA PARA A QUE PRESTA SERVIZOS:	
NOME:	DNI:
ENDEREZO:	IDADE:
CATEGORÍA PROFESIONAL:	
EMPRESA PARA A QUE PRESTA SERVIZOS:	
NOME:	DNI:
ENDEREZO:	IDADE:
CATEGORÍA PROFESIONAL:	
EMPRESA PARA A QUE PRESTA SERVIZOS:	



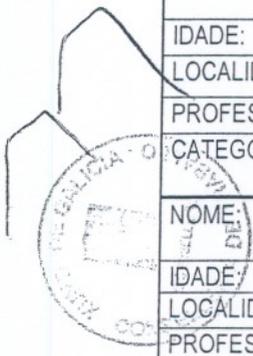


V. OUTROS EMPREGADORES QUE COADXUVAN Á ACTIVIDADE (SUBCONTRATAS)

EMPRESA:
DOMICILIO SOCIAL:
COMPAÑÍA ASEGURADORA:
EMPRESA:
DOMICILIO SOCIAL:
COMPAÑÍA ASEGURADORA:
EMPRESA:
DOMICILIO SOCIAL:
COMPAÑÍA ASEGURADORA:

VI. OUTROS TRABALLADORES SOMETIDOS AO RISCO QUE PRODUCIU O EVENTO DANOSO

NOME:	DNI:
IDADE:	ENDEREZO:
LOCALIDADE:	
PROFESIÓN:	
CATEGORÍA PROFESIONAL:	
NOME:	DNI:
IDADE:	ENDEREZO:
LOCALIDADE:	
PROFESIÓN:	
CATEGORÍA PROFESIONAL:	
NOME:	DNI:
IDADE:	ENDEREZO:
LOCALIDADE:	
PROFESIÓN:	
CATEGORÍA PROFESIONAL:	
NOME:	DNI:
IDADE:	ENDEREZO:
LOCALIDADE:	
PROFESIÓN:	
CATEGORÍA PROFESIONAL:	





VII. OUTROS DATOS DE INTERESE

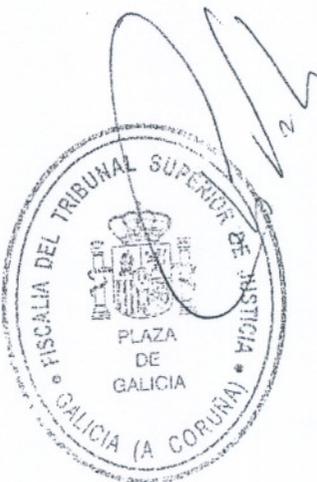
INFORME FOTOGRÁFICO: SI		
NON		
PLANO DO LUGAR: SI		
NON		
INFORME AUDIOVISUAL: SI		
NON		

VIII. DATOS DOS INSTRUTORES

CARGO:	CARNÉ PROFESIONAL:
CARGO:	CARNÉ PROFESIONAL:

DILIXENCIA. A SEGUIR COMUNÍCASELLE A OCORRENCIA DOS FEITOS AO MINISTERIO FISCAL E Á INSPECCIÓN DE TRABALLO, A TRAVÉS DO PROCEDEMENTO DETERMINADO POLA AUTORIDADE LABORAL, VÍA TELEFONICA.

Lugar e data



PROYECTO DE PROTOCOLO PARA LA INVESTIGACION EFICAZ Y RAPIDA DE LOS DELITOS CONTRA LA VIDA, LA SALUD Y LA INTEGRIDAD FISICA DE LOS TRABAJADORES Y LA EJECUCIÓN EFECTIVA DE LAS SENTENCIAS CONDENATORIAS

I. JUSTIFICACIÓN Y OBJETIVOS

II. EL PRINCIPIO DE COORDINACIÓN

III. INDAGACIÓN EFICAZ DE LOS DELITOS CONTRA LA VIDA, LA SALUD Y LA INTEGRIDAD FÍSICA DE LOS TRABAJADORES

1. Accidentes de trabajo con resultado de muerte o lesiones del trabajador

A) FASE PREVIA (PREPROCESAL) DE INVESTIGACIÓN PRELIMINAR

- a) INTERVENCIÓN DE LA ADMINISTRACIÓN SANITARIA
- b) INTERVENCIÓN DE LA POLICÍA JUDICIAL
- c) INTERVENCIÓN Y COLABORACIÓN DE LA INSPECCIÓN DE TRABAJO

B) FASE PROCESAL: INICIO DEL PROCESO PENAL

2. Indagación de los delitos de riesgo

A) FASE PREVIA DE INVESTIGACIÓN POR PARTE DEL MINISTERIO FISCAL

- a) REMISIÓN DE ACTUACIONES DE LA INSPECCIÓN DE TRABAJO AL MINISTERIO FISCAL
- b) ACTUACIÓN DEL MINISTERIO FISCAL Y COLABORACIÓN CON LA INSPECCIÓN DE TRABAJO Y LA AUTORIDAD LABORAL

B) FASE PROCESAL: INICIO DEL PROCESO PENAL

IV. EJECUCIÓN DE LAS SENTENCIAS CONDENATORIAS

V. ANEXO

- Modelo de parte médico.
- Ficha técnica de accidente laboral (atestado de la Policía Judicial).

I. JUSTIFICACIÓN Y OBJETIVOS

La dignidad de la persona, fundamento de la paz social (art. 10 de la Constitución Española), está vinculada a la protección de su vida, salud e integridad física (art. 15 CE). Corresponde a los poderes públicos la tarea irrenunciable de diseñar un sistema eficaz para la protección de la Seguridad e Higiene en el Trabajo (art. 40.2, art. 42 y 43 del mismo Texto Legal). El art. 40.2 es rotundo: “*los poderes públicos velarán por la seguridad e higiene en el Trabajo*”.

Sobre la base de este marco constitucional, el legislador introdujo la figura delictiva del art. 348.bis.a) al Código Penal por la Ley Orgánica 8/83, que completaba la protección jurídico penal del trabajador cuyo precedente se encuentra en el antiguo art. 499.bis. La protección penal de la vida, la salud y la integridad física de los trabajadores se recoge en el nuevo Código Penal de 1995 en los arts. 316 y 317, ubicados dentro del Título XV bajo la rúbrica “De los Delitos contra los Derechos de los Trabajadores”. Por su parte, en aras de una protección enérgica de las víctimas de cualquier delito, permite la Ley de Enjuiciamiento Criminal (arts. 108 y 111) el ejercicio simultáneo, en el proceso penal, de la acción civil y penal y la reserva de aquélla por voluntad del perjudicado, que puede acudir a la vía civil.

La Ley de Prevención de Riesgos Laborales (Ley 31/1995, de 8 de noviembre, reformada por la Ley 54/2003, de 12 de diciembre) constituye el referente normativo básico en esta materia, de la que deriva un importante conjunto de disposiciones de diverso rango que tiende a evitar y reducir los accidentes laborales.

La multiplicidad de fuentes reguladoras del régimen de seguridad e higiene en el trabajo determina una diversidad en el régimen de responsabilidad que, en ocasiones, puede causar disfunciones si no se delimita adecuadamente el ámbito normativo en cada caso. Esta complejidad ha motivado la elaboración de un Convenio de colaboración entre el Consejo General del Poder Judicial y el Principado de Asturias, para la constitución de un Foro de formación y estudios del Poder Judicial sobre Protección de los Trabajadores y Riesgos Laborales, firmado en Oviedo el 8 de marzo de 2004.

A la variedad de fuentes, debe añadirse la diversidad de autoridades y sujetos intervinientes cuando se producen accidentes de trabajo o una vulneración de las normas de prevención de riesgos laborales, que requiere, necesariamente, articular un sistema de coordinación para garantizar la eficiencia en la actuación.

Considerando la situación descrita, los objetivos que persigue este Protocolo son los siguientes:

- Facilitar la labor del Ministerio Fiscal y del Juzgado de Instrucción a los efectos de identificar los supuestos penalmente relevantes.
- Evitar la acumulación de expedientes ante el Ministerio Fiscal y el Juzgado de Instrucción que quedan claramente al margen de cualquier responsabilidad penal.
- Optimizar los recursos destinados a la persecución penal de los delitos de riesgo por infracción de la normativa de prevención de riesgos laborales.
- Garantizar el principio del *non bis in idem*.

II. EL PRINCIPIO DE COORDINACIÓN

La coordinación entre los diferentes intervinientes en este sector (Autoridad sanitaria, Inspección de Trabajo y Autoridad Laboral, Policía Judicial, Ministerio Fiscal y Juzgado de Instrucción) resulta imprescindible para una mayor eficacia en la prevención deseada. Esta coordinación es, además, una exigencia jurídica en tanto en cuanto se constituye en un principio de actuación básico de la Administración Pública (art. 103 de la Constitución Española). Este principio constitucional de cooperación y coordinación se recoge en las siguientes disposiciones:

- Art. 3 de la Ley 30/92, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común.
- Arts. 9, 10 y 11 de la Ley 42/1997, en el art. 5 del Real Decreto 928/1998, de 14 de mayo y en los artículos correspondientes del Real Decreto 138/2000.
- Instrucción 1/2001, de la Fiscalía General del Estado, de actuación del Ministerio Fiscal en torno a la siniestralidad laboral.
- Instrucción 104/2001, de la Dirección General de Inspección de Trabajo y Seguridad Social, sobre relaciones de la Inspección de Trabajo y Seguridad Social con la Fiscalía General del Estado en materia de ilícitos penales contra la seguridad y salud laboral.

La necesidad de coordinación entre las Autoridades intervinientes es diferente en función de si ya se ha producido un accidente con resultado de muerte o lesiones o de si nos encontramos ante un posible delito de riesgo y, por ello, el Protocolo se divide en dos partes claramente diferenciadas: la primera, relativa a la colaboración en caso de accidentes laborales con resultado de muerte o lesiones del trabajador; la segunda, relativa a la colaboración para la indagación de delitos de riesgo.

III. LA INDAGACIÓN EFICAZ DE LOS DELITOS CONTRA LA VIDA, LA SALUD E INTEGRIDAD FÍSICA DE LOS TRABAJADORES

1. Accidentes de trabajo con resultado de muerte o lesiones del trabajador

A) FASE PREVIA (PREPROCESAL) DE INVESTIGACIÓN PRELIMINAR

a) INTERVENCIÓN DE LA ADMINISTRACIÓN SANITARIA

La Administración Sanitaria tiene la obligación de dar cuenta al Juzgado de Instrucción correspondiente de toda muerte o lesión de la que tenga conocimiento en el ejercicio de sus funciones. Esta notificación indiscriminada conlleva, en la práctica, la incoación de numerosas diligencias previas por parte de los Instructores de hechos irrelevantes desde el punto de vista penal. Por ello, y para evitar el inicio de procesos penales inútiles, sería necesario elaborar un parte médico inicial en el que consten ya datos de los que se desprenda que los hechos no van a tener consecuencias penales por ser fortuitos, irrelevantes, etc. La constancia del término "Accidente laboral" es imprescindible, pero no suficiente, puesto que bajo esta expresión se encuentran numerosos supuestos (como son los accidentes *in itinere* o casos de auto-lesiones del trabajador autónomo) que no tienen trascendencia penal. Por otra parte, en los supuestos que merezcan una ulterior investigación, un parte médico bien formulado puede coadyuvar decisivamente a centrar el trabajo de los Instructores y del Ministerio Fiscal.

Por todo ello, se establecen las siguientes pautas de actuación:

1. La autoridad sanitaria que intervenga en un supuesto en el que se hayan producido lesiones o la muerte de una persona está obligada a dar cuenta al Juzgado de Instrucción correspondiente, a través del modelo de parte médico que figura en el Anexo de este documento.
2. En el parte médico que se remita al Juzgado de Instrucción debe hacerse constar si se trata de un "Accidente laboral", en el caso de que las lesiones o el fallecimiento se hayan producido en el desempeño de la actividad laboral, o de un "Accidente laboral *in itinere*", sin relevancia desde el punto de vista penal.
3. En el caso de haberse calificado como "Accidente laboral", se hará constar expresamente en el parte médico el nombre de la empresa donde el trabajador presta sus servicios, el lugar donde se encontraba y la actividad que estaba desarrollando cuando se produjo el accidente.

b) INTERVENCIÓN DE LA POLICÍA JUDICIAL

Acaecido el evento dañoso para el trabajador (lesiones graves o fallecimiento) se produce la elaboración de un atestado por la Policía Judicial. En este punto, resulta precisa la confección de un cuestionario a rellenar por la Policía Judicial para facilitar la labor posterior del Juzgado de Instrucción y del Ministerio Fiscal. En este cuestionario,

deben hacerse constar expresamente los testigos presentes en el momento de producirse el hecho, indagando específicamente quiénes son trabajadores, la empresa a la que pertenecen y, de ellos, los que estaban sometidos al riesgo que produjo el evento dañoso. Esta última información es clave para la calificación ulterior del delito, ya que, según jurisprudencia consolidada y unánime, no tiene lugar la aplicación del art. 8 del Código Penal cuando además del trabajador que ha sufrido el daño hay otros sometidos al riesgo.

Por todo ello, se establecen las siguientes pautas de actuación:

1. **Producido un accidente de trabajo, la Policía Judicial requerirá la intervención del personal facultativo más próximo para prestar en su caso los oportunos auxilios al ofendido.**
2. **La Policía Judicial deberá inmediatamente poner en conocimiento del Juzgado de Instrucción, del Ministerio Fiscal y de la Inspección de Trabajo los hechos acaecidos.**
3. **Los miembros de la Policía Judicial observarán las reglas generales previstas en la Ley de Enjuiciamiento Criminal (entre otros, los arts. 282, 327 y 786) y lo dispuesto en el R.D. 769/1987, de la Policía Judicial, y las instrucciones que con carácter general imparte el Fiscal Jefe y sus superiores jerárquicos, sin perjuicio de las Diligencias ordenadas por el Juez Instructor de Guardia.**
4. **La Policía Judicial elaborará un atestado, cuyo modelo se incluye en el Anexo de este documento, que contendrá un cuestionario en el que deberán constar los siguientes datos, esenciales para la instrucción judicial:**
 - **Identificación y cumplimentación de los datos personales y domicilio de las personas que se encuentren en el lugar en el que se produjo el accidente.**
 - **Antes del traslado del fallecido, se marcará su posición exacta y se realizarán las correspondientes fotografías.**
 - **Respecto a la víctima y los trabajadores que se encontraran en el lugar del suceso, deben hacerse constar sus datos personales, categoría profesional, empresa, actividad desempeñada en la empresa, rango profesional, tareas que realizaba, forma en que se produjo (caída, golpe, atrapamiento), agente causante, máquina o instalación, producto u cualesquiera otras circunstancias que pudieran haber intervenido en el suceso (viento, oscuridad, calor, ruido, etc.).**
 - **Los testigos presentes en el momento de producirse el hecho, indagando específicamente quiénes son trabajadores, la empresa a la que pertenecen y, de ellos, los que estaban sometidos al riesgo que produjo el evento dañoso. Se procurará tomar declaración a los testigos de forma inmediata.**
 - **Las Compañías aseguradoras de la empresa o empresas en cuyo ámbito se produjeron los hechos.**
 - **Las distintas empresas que intervienen, incluso en régimen de subcontratación, en la ejecución de la obra o la prestación del servicio en cuyo ámbito se produjeron los hechos.**

5. El atestado policial ha de ser remitido de inmediato al Juzgado de Instrucción y al Ministerio Fiscal sin demorarlo más de lo necesario y, en todo caso, sin exceder el tiempo de las 24 horas.
6. Se elaborará un acta que deje constancia del soporte magnético o de reproducción de la imagen utilizado en la investigación del accidente, con la finalidad de evitar la desaparición de las fuentes de prueba.
7. Conforme al art. 282 de la Ley de Enjuiciamiento criminal, los miembros de la Policía Judicial recogerán los efectos, instrumentos o pruebas del accidente de cuya desaparición o sustitución hubiera peligro. Asimismo, conforme al art. 4 del Real Decreto de la Policía Judicial, los componentes de las Fuerzas y Cuerpos de Seguridad Nacional practicarán, por propia iniciativa y según sus atribuciones, las primeras diligencias de prevención y aseguramiento y la ocupación y custodia de los objetos que estuvieran relacionados con su ejecución dando cuenta de todo ello en los términos legales a la autoridad judicial.

c) INTERVENCIÓN Y COLABORACIÓN DE LA INSPECCIÓN DE TRABAJO

Resulta necesario subrayar la necesidad de que acuda con inmediatez al lugar del accidente, realice el informe correspondiente y la remita al Ministerio Fiscal y al Juzgado de Instrucción.

Por ello, se establecen las siguientes pautas de actuación:

1. Recibida la comunicación sobre los hechos por parte de la Policía Judicial, la Inspección de Trabajo se desplazará inmediatamente al lugar del suceso con la finalidad de valorar los medios de protección colectiva (redes, barandillas,..) e individual existentes (cascos, botas, cinturón, guantes...), el conjunto de circunstancias concurrentes en el momento del accidente y su relación con la normativa preventiva que fuera de aplicación.
2. Realizado el correspondiente informe por la Inspección de Trabajo, éste será remitido al Ministerio Fiscal y al Juzgado de Instrucción.

B) FASE PROCESAL: INICIO DEL PROCESO PENAL

Después de las averiguaciones correspondientes y a la luz del parte médico, del atestado policial y del acta de la Inspección de Trabajo conforme a este Protocolo, el proceso penal se inicia con la incoación de Diligencias Previas por el Juzgado de Instrucción.

De la lectura del atestado o denuncia o del informe médico realizados siguiendo el Protocolo se estará en condiciones de determinar la continuación de las actuaciones o su

archivo, comunicándolo en este caso a la Inspección de Trabajo y a la Autoridad Laboral para la continuación, si procede, del expediente administrativo sancionador.

El Ministerio Fiscal se constituirá en las actuaciones, instando de la autoridad judicial la práctica de las diligencias encaminadas al esclarecimiento de los hechos.

Por ello, se establecen las siguientes pautas de actuación:

1. Sobre la base del informe médico, del atestado policial y del informe remitido por la Inspección de Trabajo, el Ministerio Fiscal podrá instar la continuación de las actuaciones judiciales. También podrá recabar los informes, en su caso, realizados por los Delegados de Prevención de riesgos laborales y las actas del Comité de Seguridad y Salud relacionados con la actividad en la que se produjo el accidente.
2. Si, a juicio del Ministerio Fiscal, los hechos no son constitutivos de delito, pedirá de inmediato el archivo de las actuaciones. Si el archivo ya hubiera sido acordado por el Juez de Instrucción, las diligencias penales finalizarán con el "visto" del Ministerio Fiscal y se comunicará a la Inspección de Trabajo y a la Autoridad Laboral.
3. Cuando los hechos denunciados presenten caracteres de delito según lo puesto de manifiesto por el parte médico y el atestado policial, se acordará, en su caso, la práctica de diligencias complementarias o se dejarán sin efecto las diligencias policiales practicadas de prevención, aseguramiento, ocupación y custodia de los objetos que estuvieran relacionados con la ejecución del delito y que hubieran acordado las Fuerzas y Cuerpos de Seguridad del Estado.
4. Se debe recibir declaración al presunto responsable en calidad de imputado, manifestándole los hechos que se le imputan y permitiéndole que haga valer todo lo que a su derecho convenga, posibilitándole la discusión sobre las pruebas de cargo y la solicitud de las diligencias de descargo que considere pertinentes.
5. Se realizará, además, el examen por el Médico Forense de las víctimas.
6. Se incorporará en esta fase de Instrucción el informe realizado por la Inspección de Trabajo.
7. Como un instrumento de garantía de los derechos de los perjudicados, se ofrecerán a las víctimas las acciones civiles y se tramitará la pieza de responsabilidad civil, en la que se incluirán los datos sobre la titularidad de la obra, instalación o empresa, cadenas de subcontrataciones, etc.

2. Indagación de los delitos de riesgo

A) FASE PREVIA DE INVESTIGACIÓN POR PARTE DEL MINISTERIO FISCAL

Cuando se produce el resultado de muerte o lesiones del trabajador, la noticia del suceso llega al Juzgado a través del parte médico y el atestado policial, normalmente en un breve espacio de tiempo. El problema surge cuando hay una infracción grave o muy grave de la normativa de la prevención de accidentes laborales sin resultado lesivo, en cuyo caso, su comunicación suele llegar a través de la Inspección de Trabajo, sin

perjuicio de las actuaciones que hubiera podido iniciar el Ministerio Fiscal sobre la base de las denuncias formuladas por los Delegados de Prevención de riesgos laborales. Por ello, en estos supuestos, resulta fundamental la coordinación entre Ministerio Fiscal e Inspección de Trabajo.

La Autoridad Laboral debe remitir al Ministerio Fiscal los expedientes de los que está conociendo que constituyan infracciones graves y muy graves de la seguridad e higiene en el trabajo en los términos señalados por la Instrucción 104/2001, de la Dirección General de la Inspección de Trabajo y Seguridad Social. Sobre esta base, es el Ministerio Fiscal, y no la Autoridad Laboral, quien tiene la facultad de decidir qué infracciones pueden ser constitutivas de delito o qué infracciones merecen, en su caso, una investigación más exhaustiva. Partiendo del criterio de que la gravedad de las sanciones administrativas está en relación con la gravedad del daño potencial para el bien jurídico protegido, parece imprescindible que esta gravedad sea un *præius* para el Derecho penal, y por lo tanto, el criterio para iniciar unas diligencias penales ha de ser doble, gravedad de la infracción y, de la gravedad del peligro.

Por todo ello, se establecen las siguientes pautas de actuación:

a) REMISIÓN DE ACTUACIONES DE LA INSPECCIÓN DE TRABAJO AL MINISTERIO FISCAL

1. La Inspección de Trabajo remitirá al Ministerio Fiscal las actas de infracción administrativa en materia de prevención de riesgos laborales que impliquen riesgos de daños graves para la vida, salud o integridad física de los trabajadores y que den lugar a una propuesta de sanción de carácter muy grave. También quedarán incluidas las actas que incluyan una propuesta de sanción de carácter grave, siempre que, entre las circunstancias que den lugar a la graduación de la infracción, se haga constar alguna de las siguientes: el incumplimiento de forma reiterado por el empresario de las advertencias o requerimientos previos realizados por la Inspección de Trabajo; la inobservancia de las propuestas realizadas por los Servicios de Prevención, los Delegados de Prevención o de las contenidas en las actas del Comité de Seguridad y Salud de la empresa para la corrección de las deficiencias legales existentes; o que de la conducta general seguida por el empresario se infiera la inobservancia de la normativa en materia de prevención de riesgos laborales.
2. En el caso de no poder extenderse acta de infracción y de las actuaciones se infiera la posible existencia de responsabilidades penales, la Inspección de Trabajo remitirá el correspondiente informe con expresión de los presuntos responsables por no haber adoptado las correspondientes medidas de seguridad, a pesar de conocerlas y poder remediar la situación de peligro grave.
3. Las actas remitidas al Ministerio Fiscal harán constar quiénes son los infractores, una descripción de cómo ha ocurrido el accidente y una identificación, en la medida de lo posible, de cuál de las infracciones detectadas ha podido contribuir a la producción del hecho.

4. Si se hubiera producido un accidente de trabajo como consecuencia de las infracciones detectadas, el Inspector actuante hará constar expresamente no sólo los datos personales de los trabajadores lesionados, sino también de aquellos trabajadores que estaban en el momento de ocurrir el siniestro en la misma situación de peligro que aquéllos, con el fin de que el Ministerio Fiscal pueda valorar la concurrencia de responsabilidades penales.
5. Remitida el acta de Inspección al Ministerio Fiscal, la Inspección de Trabajo propondrá a la Autoridad Laboral competente para resolver la suspensión del procedimiento administrativo sancionador. La Autoridad Laboral decretará la medida de suspensión en los términos previstos en el art. 3.2 de la Ley sobre Infracciones y Sanciones en el Orden Social y notificará dicha suspensión, en su caso, a los interesados en el procedimiento.
6. La Jefatura de la Inspección Provincial de Trabajo prestará su colaboración y apoyo técnico al Ministerio Fiscal, cuando éste lo solicite, durante la tramitación de las diligencias informativas o de investigación para esclarecer el alcance de las conductas cuya investigación sea necesaria y aclarar aquellos términos o conceptos que por su contenido técnico resulte difícilmente comprensible para una persona ajena a la actividad en cuestión.
7. En su investigación, el Ministerio Fiscal podrá contar con la colaboración del Instituto Asturiano de Prevención de Riesgos Laborales. Asimismo podrá recabar los informes realizados por los Delegados de Prevención de Riesgos Laborales y las actas del Comité de Seguridad y Salud.

b) ACTUACIÓN DEL MINISTERIO FISCAL Y COLABORACIÓN CON LA INSPECCIÓN DE TRABAJO Y LA AUTORIDAD LABORAL

1. Remitida el acta de Inspección, el Ministerio Fiscal, con la mayor celeridad posible, comunicará a la Inspección de Trabajo y a la Autoridad Laboral competente para resolver si se han incoado Diligencias Informativas para completar la investigación, si las actuaciones han sido remitidas al Juzgado de Instrucción instando la apertura de Diligencias Previa o si se ha procedido al archivo para proceder, en este último caso, a continuar con el expediente sancionador.
2. El decreto del Ministerio Fiscal acordando la remisión al Juzgado de Instrucción e instando la apertura de Diligencias Previa ha de ser fundado y, además, se deberá interesar ya, en aras de la celeridad del procedimiento, la práctica de las diligencias que proceda por el Juez de Instrucción.
3. Una vez decretado el archivo de las Diligencias Informativas o, en su caso, de las Diligencias Previa el Fiscal lo comunicará de inmediato a la Autoridad Laboral para proceder a continuar con el expediente sancionador. A los mismos fines deberá el Ministerio Fiscal notificar a dicha Autoridad las sentencias absolutorias recaídas en el Procedimiento Penal.
4. El Ministerio Fiscal podrá solicitar a la Jefatura de la Inspección Provincial de Trabajo aquellos otros expedientes sancionadores sobre los que solicite su colaboración.
5. Es imprescindible la colaboración de los Inspectores de trabajo como peritos en el proceso penal, tanto en la fase de instrucción como en la de enjuiciamiento.

El funcionario que haya levantado el acta sobre los hechos objeto de indagación o enjuiciamiento ha de ser propuesto como perito-testigo en el escrito de calificación de delito del Ministerio Fiscal.

B) FASE PROCESAL: INICIO DEL PROCESO PENAL

Recibidas por el Juzgado de Instrucción las actuaciones del Ministerio Fiscal, el proceso penal comenzará con la apertura de Diligencias Previa por parte del Juzgado de Instrucción.

IV. EJECUCIÓN DE LAS SENTENCIAS CONDENATORIAS

La jurisprudencia consolidada del Tribunal Supremo en materia de siniestralidad laboral establece una responsabilidad penal en cascada para empresarios, técnicos, encargados de hecho o de derecho del centro de trabajo que por su falta de diligencia hayan dado lugar al resultado dañoso.

La pena del art. 316 del Código Penal, prisión de 6 meses a 3 años, lleva como accesoria la pena de suspensión de empleo o cargo público y otro tanto ocurre con los arts. 142 y 148 del Código Penal relativos al homicidio y lesiones culposas. El art. 142, en el último párrafo, dispone que cuando el homicidio fuera cometido por imprudencia profesional se impondrá, además la pena de inhabilitación especial para el ejercicio de la profesión, oficio o cargo por un período de 3 a 6 años, penas accesorias que ha de solicitar el Ministerio Fiscal en su escrito de calificación. Habida cuenta que la pena privativa de libertad es rutinariamente suspendida, cobra especial relevancia como consecuencia aflictiva de la conducta típica estas penas privativas de derechos.

Pues bien, estas penas son de muy fácil aplicación a encargados y técnicos, pero presenta dificultades en el caso de que se trate de empresarios. En las infracciones penales en materia de siniestralidad laboral concurren diversas omisiones del deber de garantes de la vida e integridad física de los trabajadores en el centro de trabajo (promotor, constructor, subcontratista, arquitecto, ingeniero, aparejador, encargados, etc.) lo que puede dificultar la instrucción, primero, y la prueba, después de las omisiones relevantes.

Las dificultades apuntadas anteriormente conllevan que la persona física con suspensión de habilitación para el trabajo que viniera ejerciendo, cuando actúe como administrador de hecho o de derecho de una persona jurídica y concurren las demás circunstancias del art. 31 del Código Penal, puede eludir fácilmente la pena, dejando inactiva la sociedad y constituyendo otra que se dedique al mismo tráfico mercantil. Si se trata de empresario individual no tiene más que convertirse en empresario social para impedir la efectividad de las penas privativas de derechos. Todo lo precedente exige una especial vigilancia por el Ministerio Fiscal y por los Tribunales de Justicia de las ejecutorias en estos procesos, para que las sentencias condenatorias puedan cumplirse, buscando o comprobando si efectivamente continúa el condenado con el ejercicio de la profesión que le está vedada por una sentencia firme.

Por ello, se establecen las siguientes pautas de actuación a desarrollar por el Ministerio Fiscal:

1. El Ministerio Fiscal velará por el efectivo cumplimiento de las sentencias condenatorias.
2. Se recabarán los informes oportunos del Registro Mercantil para conocer la posible constitución de sociedades por personas condenadas a inhabilitación.
3. Para aquellos casos en los que resulte necesario, el Ministerio Fiscal podrá solicitar además, sobre la base de la Ley General Tributaria, la relación de sociedades en las que las personas condenadas figuren como administradores autorizados o partícipes.

4. Si la actividad empresarial prohibida se desarrolla en el mismo ámbito territorial donde se obtuvo la sentencia condenatoria y donde tiene su domicilio el condenado, el Ministerio Fiscal podrá interesar de la Policía Judicial la averiguación del centro de trabajo al que se dirige desde su domicilio y, a partir de ahí, recabar informe al Registro Mercantil.

V. ANEXO

- **Modelo de parte médico** (Apartado III.1.A) del texto del Protocolo).
- **Ficha técnica de accidente laboral** (atestado de la Policía Judicial (Apartado III.1.B) +del texto del Protocolo).

PARTE
AL JUZGADO DE GUARDIA

INSTITUCIÓN

HOSPITAL DE:	Domicilio:
Médico de servicio:	Colegiado nº:

LESIONADO

NOMBRE:		D.N.I.:
DOMICILIO:		Ciudad, villa, pueblo:
Edad:	Estado civil:	Profesión:

Ingresado el día.....a las.....horas por accidente estimado

Trabajo *Trabajo *in itinere* Tráfico Agresión Intoxicación Fortuito

Para el caso de accidente de trabajo, empresa donde presta sus servicios el lesionado:

Lugar donde se encontraba cuando se produjo el accidente:

Actividad que estaba desarrollando cuando se produjo el accidente:

Naturaleza de las lesiones en el momento del ingreso:

Tratamiento inicial: Médico Quirúrgico Pequeña cirugía

Prognóstico (salvo complicaciones):

Lo que ante la posible condición de esta institución de perjudicada, y por si los hechos pudieran constituir infracción penal, se comunica a los efectos judiciales.

El Jefe del Servicio
de Administración,

El Médico,

FICHA TÉCNICA DE ACCIDENTE LABORAL

<u>ATESTADO N°</u>	Hora de inicio de la inspección: Hora de finalización de la inspección:
MOTIVO: <u>ACCIDENTE LABORAL</u>	
LESIONES <input type="checkbox"/>	MUERTE <input type="checkbox"/>

I. DATOS DEL LESIONADO

NOMBRE:	D.N.I.:
EDAD:	DOMICILIO:
LOCALIDAD	
PROFESIÓN:	
CATEGORÍA PROFESIONAL:	
ACTIVIDAD DESARROLLADA POR EL TRABAJADOR:	
TAREAS QUE EFECTIVAMENTE DESARROLLABA:	
N° DE AFILIACIÓN A LA SEGURIDAD SOCIAL:	

II. DATOS DEL ACCIDENTE

LUGAR:	HORA:
DÍA:	
FORMA DE PRODUCIRSE:	
LESIONES PADECIDAS:	
OTROS DATOS DE INTERÉS:	

III. DATOS DEL EMPLEADOR

EMPRESA:
DOMICILIO SOCIAL:
COMPAÑÍA ASEGURADORA:
ENCARGADO DE LA ACTIVIDAD O RESPONSABLE:

IV. TESTIGOS PRESENCIALES

NOMBRE:	D.N.I.:
DOMICILIO:	EDAD:
CATEGORÍA PROFESIONAL:	
EMPRESA PARA LA QUE PRESTA SERVICIOS:	
NOMBRE:	D.N.I.:
DOMICILIO:	EDAD:
CATEGORÍA PROFESIONAL:	
EMPRESA PARA LA QUE PRESTA SERVICIOS:	
NOMBRE:	D.N.I.:
DOMICILIO:	EDAD:
CATEGORÍA PROFESIONAL:	
EMPRESA PARA LA QUE PRESTA SERVICIOS:	
NOMBRE:	D.N.I.:
DOMICILIO:	EDAD:
CATEGORÍA PROFESIONAL:	
EMPRESA PARA LA QUE PRESTA SERVICIOS:	
NOMBRE:	D.N.I.:
DOMICILIO:	EDAD:
CATEGORÍA PROFESIONAL:	
EMPRESA PARA LA QUE PRESTA SERVICIOS:	

V. OTROS EMPLEADORES QUE COADYUVAN A LA ACTIVIDAD
(SUBCONTRATAS)

EMPRESA:
DOMICILIO SOCIAL:
COMPAÑÍA ASEGURADORA:
EMPRESA:
DOMICILIO SOCIAL:
COMPAÑÍA ASEGURADORA:
EMPRESA:
DOMICILIO SOCIAL:
COMPAÑÍA ASEGURADORA:

VI. OTROS TRABAJADORES SOMETIDOS AL RIESGO QUE PRODUJO EL
EVENTO DAÑOSO

NOMBRE:	D.N.I.:
EDAD:	DOMICILIO:
LOCALIDAD	
PROFESIÓN:	
CATEGORÍA PROFESIONAL:	
NOMBRE:	D.N.I.:
EDAD:	DOMICILIO:
LOCALIDAD	
PROFESIÓN:	
CATEGORÍA PROFESIONAL:	
NOMBRE:	D.N.I.:
EDAD:	DOMICILIO:
LOCALIDAD	
PROFESIÓN:	
CATEGORÍA PROFESIONAL:	
NOMBRE:	D.N.I.:
EDAD:	DOMICILIO:
LOCALIDAD	
PROFESIÓN:	
CATEGORÍA PROFESIONAL:	

VII. OTROS DATOS DE INTERÉS

INFORME FOTOGRÁFICO:	SI	<input type="checkbox"/>
	NO	<input type="checkbox"/>
PLANO DEL LUGAR:	SI	<input type="checkbox"/>
	NO	<input type="checkbox"/>
INFORME AUDIOVISUAL:	SI	<input type="checkbox"/>
	NO	<input type="checkbox"/>

VIII. DATOS DE LOS INSTRUCTORES

CARGO:	CARNET PROFESIONAL:
CARGO:	CARNET PROFESIONAL:

DILIGENCIA.- SEGUIDAMENTE SE COMUNICA LA OCURRENCIA DE LOS HECHOS AL MINISTERIO FISCAL Y A LA INSPECCIÓN DE TRABAJO VÍA TELEFONEMA.

Lugar y fecha