

# ÍNDICE

## INTRODUCCIÓN

## PRIMERA PARTE

### FUNDAMENTOS HISTÓRICOS DEL RÉGIMEN DISCIPLINARIO CASTRENSE

#### CAPÍTULO I

##### **APROXIMACIÓN AL ESTUDIO HISTÓRICO DEL DERECHO DISCIPLINARIO CASTRENSE. DEL PASADO REMOTO A LA EDAD MEDIA**

###### **I.Importancia del Derecho disciplinario castrense en la historia militar**

1.1.*Delimitación del objeto de estudio*

1.2.*Disciplina y poderío bélico de las civilizaciones*

###### **II.Hispania bajo la dominación romana**

2.1.*Precedentes prerromanos remotos*

2.2.*El servicio militar y la ciudadanía romana*

2.3.*Construcción de un sistema disciplinario militar a imagen de la potencia ocupante. Reclutamiento y timocracia*

2.4.*Disciplina como arte y técnica de progreso militar*

2.5.*Algunas notas sobre el “proceso” disciplinario*

2.6.*Breve apunte sobre justicia militar. Monarquía, república e imperio*

2.7.*Sumariedad de las sanciones. Inexistencia efectiva del principio de proporcionalidad*

2.8.*Caída de la organización administrativa y militar de Roma. Progresivo declive de la disciplina. Del recio militar al bárbaro guerrero*

###### **III.Edad Media**

3.1.*Breve apunte sobre normas de disciplina militar bajo la dominación goda*

3.2.*Tríptico medieval para la ausencia de un ejército permanente: caballo, caballero y castillo*

3.3.*Presupuestos jurídico-administrativos del feudalismo durante la reconquista: vasallaje, clientela y reclutamiento*

3.4.*Necesidad y aparición de un Derecho (disciplinario castrense) como respuesta organizada a la inseguridad de las invasiones. El Código de las Siete Partidas*

3.5.*Manifestaciones del Derecho disciplinario castrense en los fueros municipales*

#### CAPÍTULO II

##### **EL DERECHO DISCIPLINARIO MILITAR DESDE LA EDAD MODERNA HASTA NUESTROS DÍAS**

###### **I.Las ordenanzas militares como instrumento normativo de disciplina**

1.1.*Aspectos sociopolíticos y estratégicos*

1.2.*Significación histórica de las Ordenanzas como peculiar sistema de compilación castrense. Concepto, naturaleza y caracteres*

1.3.*Génesis de la serie Ordenanzas. Los Reyes Católicos y la Gran Ordenanza de 1503*

1.4.*Las Ordenanzas bajo el reinado de los Austrias*

1.4.1.*Carlos V y las Ordenanzas de Ultramar*

1.4.2.*Disciplina para el imperio global de Felipe II: aproximación a un auténtico Código de Justicia Militar*

1.4.3.*Felipe III el Piadoso y la figura del Superintendente*

1.4.4.*Decadencia y declive de la técnica normativa de mantenimiento de la disciplina durante el reinado de Felipe IV*

1.5.*Las Ordenanzas bajo el reinado de los Borbones*

1.5.1.*Felipe V y la creación del Consejo de Guerra*

1.5.2.*El afán compilador de Carlos III*

###### **II.Periodo codificador**

2.1.*Panorama social, político y militar de la España decimonónica. Decadencia del Antiguo Régimen, quiebra del ejército y nueva fisonomía social del estamento militar*

- 2.2. *Intervencionismo militar, pronunciamientos y otras patologías nacionales*
- 2.3. *Inicio de la codificación militar y frustración del sistema: Código Penal del Ejército de 1884, Código Penal de la Marina de Guerra de 1888 y Código Penal Militar de 1890*
- 2.4. *El Código de justicia militar de 1890*
  - 2.4.1. *Procedimiento por faltas leves*
  - 2.4.2. *Procedimiento faltas graves*
  - 2.4.3. *El expediente gubernativo*

### **III. Precedentes inmediatos y panorama actual**

- 3.1. *El Código de justicia militar de 1945*
  - 3.1.1. *Procedimiento por faltas leves*
  - 3.1.2. *Procedimiento por faltas graves*
  - 3.1.3. *El expediente gubernativo*
- 3.2. *La Ley Orgánica de régimen disciplinario de 1985 (LORDFAS 12/1985)*
  - 3.2.1. *Procedimiento por faltas leves*
  - 3.2.2. *Procedimiento por faltas graves*
  - 3.2.3. *Sanciones extraordinarias*
- 3.3. *La Ley Orgánica de régimen disciplinario de las Fuerzas Armadas (LORDFAS 8/1998)*
  - 3.3.1. *Procedimiento por faltas leves*
  - 3.3.2. *Procedimiento por falta grave*
  - 3.3.3. *Configuración del expediente gubernativo como procedimiento extraordinario*
  - 3.3.4. *Trámites del expediente gubernativo y especialidades*
- 3.4. *Panorama actual: Ley Orgánica de régimen disciplinario de las Fuerzas Armadas (LORDFAS 8/2014) y Ley Orgánica de régimen disciplinario de la Guardia Civil (12/2007)*

### **Conclusiones primera parte**

## **SEGUNDA PARTE**

### **PRESUPUESTOS DEL RÉGIMEN DISCIPLINARIO CASTRENSE**

#### **CAPÍTULO III**

#### **LA ADMINISTRACIÓN CASTRENSE Y EL ESTATUTO DE LOS MILITARES**

##### **I. La caracterización jurídica de las fas**

- 1.1. *Sobre la naturaleza de la Administración militar: las posiciones institucionalistas y administrativistas*
- 1.2. *La Administración militar como administración especial*
- 1.3. *Consideraciones sobre la actividad militar como servicio público y la Defensa Nacional*

##### **II. El singular estatuto de los militares**

- 2.1. *El militar como empleado público*
- 2.2. *El estatuto de los militares*
- 2.3. *Las relaciones especiales de sujeción como fundamento delimitador de derechos del militar y justificación de su peculiar vinculación a un régimen disciplinario específico*

#### **CAPÍTULO IV**

#### **CONCEPTO, SIGNIFICACIÓN Y FUNDAMENTO DEL RÉGIMEN DISCIPLINARIO CASTRENSE**

##### **I. Disciplina y derecho militar**

- 1.1. *Delimitación conceptual de la disciplina en el ámbito castrense*
- 1.2. *Sustantividad del Derecho militar*
- 1.3. *El Derecho disciplinario castrense como parte del Derecho militar*
- 1.4. *Fuentes del régimen disciplinario castrense*

##### **II. La disciplina como elemento de cohesión de las fas a la luz de la legislación militar y la jurisprudencia**

- 2.1. *La disciplina militar como supervalor: su dimensión moral o de acatamiento interno*
- 2.2. *El valor de la disciplina militar. Su concreción en las RROOFAS y en la normativa disciplinaria castrense*
- 2.3. *Consolidación jurisprudencial de la posición del Tribunal Supremo y el Tribunal Constitucional en torno al valor de la disciplina y la configuración del Derecho disciplinario militar español*

### **III.El Tribunal Europeo de Derechos Humanos y el Derecho disciplinario militar**

3.1.*El Convenio de Roma y las reservas de España en materia disciplinaria militar*

3.2.*El caso Engel vs. Holanda*

3.2.1.*Antecedentes*

3.2.2.*Contenido y consecuencias*

3.3.*Una nota sobre la influencia de la Sentencia del Tribunal Europeo de Derechos Humanos en el caso Engel y el carácter “restrictivo” de la sanción de arresto en la jurisprudencia española*

3.4.*El caso Acosta Silva vs. España*

3.4.1.*Antecedentes*

3.4.2.*Contenido y consecuencias*

## **CAPÍTULO V**

### **LA CONTROVERTIDA NATURALEZA DEL DERECHO DISCIPLINARIO MILITAR. DELIMITACIÓN CON EL DERECHO PENAL MILITAR**

#### **I.El régimen disciplinario castrense y la potestad sancionadora de la administración**

1.1.*Breve apunte sobre la potestad sancionadora de la Administración. Su peculiaridad militar*

1.2.*Intentos de búsqueda del fundamento dogmático del Derecho disciplinario: corrientes canonistas, civilistas y administrativistas. Ausencia de comunidad de origen entre el Derecho disciplinario militar y el Derecho disciplinario común*

#### **II.Derecho penal y Derecho disciplinario**

2.1.*Relaciones entre el ilícito penal y el disciplinario: planteamiento de una polémica inagotable*

2.2.*Tesis cuantitativa*

2.3.*Tesis cualitativa*

2.4.*Posición de la doctrina del Derecho militar con especial referencia a la normativa castrense*

#### **III.Reacciones y posiciones intermedias a la dicotomía clásica**

3.1.*La jurisdiccionalización del Derecho disciplinario*

3.2.*El Derecho de intervención: entre el Derecho penal y el Derecho administrativo sancionador*

3.3.*El llamado Derecho penal de dos velocidades*

3.4.*La respuesta unitaria*

3.5.*Un criterio práctico: la política legislativa*

#### **IV.Relaciones entre el Derecho disciplinario militar y el Derecho penal militar**

4.1.*Conexión de los regímenes disciplinario militar y penal militar*

4.2.*El Derecho disciplinario militar como parte integrante del Derecho administrativo sancionador: la Sentencia del Tribunal Constitucional de 15 de junio de 1981*

### **Conclusiones segunda parte**

## **TERCERA PARTE**

### **RÉGIMEN JURÍDICO DEL DERECHO DISCIPLINARIO CASTRENSE**

## **CAPÍTULO VI**

### **PRINCIPIOS DEL DERECHO DISCIPLINARIO CASTRENSE**

#### **I.Traslación de los principios sustantivos del orden penal al derecho sancionador militar**

1.1.*Evolución del proceso de integración y recepción: doctrina del Tribunal Constitucional y del Tribunal Supremo*

1.2.*Una nota de prudencia en el traspaso de los principios penales al ámbito sancionador. Especial referencia al procedimiento disciplinario militar*

#### **II.Principios de la potestad sancionadora**

2.1.*Principio de legalidad*

2.1.1.*Enunciación del principio en la esfera castrense*

2.1.2.*Reserva de Ley Orgánica*

2.1.3.*El problema de la remisión a las normas en blanco*

2.2.*Principio de tipicidad*

2.3.*Principio de culpabilidad*

2.4.*Principio de irretroactividad de las normas sancionadoras*

2.5.Principio de proporcionalidad

2.6.El principio “non bis in idem” y sus efectos en el procedimiento sancionador militar

### **III.Los principios del procedimiento sancionador disciplinario**

3.1.Reformatio in peius

3.2.Prohibición de la indefensión

3.3.Principio de gratuidad

3.4.Otros principios adjetivos

3.4.1.Principio in dubio pro accione

3.4.2.Principio de la conservación del acto

3.4.3.Principio de publicidad e información

3.4.4.Principios de celeridad, eficacia e impulso de oficio

## CAPÍTULO VII

### **LA SANCIÓN EN EL RÉGIMEN DISCIPLINARIO CASTRENSE**

#### **I.Competencia sancionadora**

1.1.Consideraciones generales

1.2.Competencia sancionadora castrense

1.3.Supuestos de delegación de la potestad disciplinaria

1.4.Consecuencias jurídicas de la falta de competencia

1.5.Criterios especiales de atribución de competencia

#### **II.Las sanciones disciplinarias castrenses**

2.1.Delimitación conceptual y clases de sanciones

2.2.Contenido y efectos de las sanciones

#### **III.Prescripción y suspensión de la sanción**

3.1.Plazos prescriptivos

3.2.Prescripción y caducidad

3.3.Interrupción de la prescripción

3.4.Plazos prescriptivos en supuestos de variación de la clase de procedimientos

#### **Conclusiones tercera parte**

## **CUARTA PARTE**

### **ANÁLISIS DEL PROCEDIMIENTO DISCIPLINARIO Y SISTEMA DE RECURSOS**

## CAPÍTULO VIII

### **CONSIDERACIONES GENERALES AL PROCEDIMIENTO DISCIPLINARIO**

#### **I.Actuaciones previas y función inspectora de la administración castrense**

1.1.Caracteres del procedimiento disciplinario castrense

1.2.Concepto de parte disciplinario

1.3.Las otras formas de excitación del procedimiento disciplinario: la denuncia y el testimonio judicial firme

1.4.Requisitos formales y supresión del denominado conducto reglamentario

1.5.Valor probatorio del parte

#### **II.La información reservada**

2.1.Concepto y finalidad

2.2.Naturaleza de la información reservada

2.3.Forma

2.4.Garantías

2.5.Incorporación al expediente

#### **III.Las medidas cautelares en el procedimiento disciplinario castrense**

3.1.Concepto

3.2.Naturaleza jurídica y caracteres

3.2.1.Las medidas cautelares no constituyen sanciones

3.2.2.Están dirigidas a asegurar la eficacia de la resolución

3.2.3.Concurrencia de un peligro inminente de resultados lesivos

- 3.2.4. Tienen que ser adecuadas al fin
- 3.2.5. Motivada y fundada en la Ley
- 3.2.6. Exigencia de una acción inmediata
- 3.2.7. Tiene que ser adoptada por órgano competente

#### **IV. Las concretas actuaciones cautelares**

- 4.1. *Actuación inmediata de todo mando para el mantenimiento de la disciplina*
- 4.2. *El arresto preventivo como medida cautelar privativa de libertad*
- 4.3. *Suspensión y cese de funciones*
- 4.4. *Recurribilidad de las medidas cautelares*

#### **V. Derecho de defensa y asistencia técnica**

- 5.1. *Singular reconocimiento de este derecho en la esfera castrense*
- 5.2. *Alcance y contenido*
  - 5.2.1. *Naturaleza jurídica*
  - 5.2.2. *Limitaciones en su ejercicio*
  - 5.2.3. *Variación en la percepción de la intensidad de este derecho según las distintas fases del procedimiento*
  - 5.2.4. *Una nota acerca de la designación de oficio de militares*

### CAPÍTULO IX

#### **LAS CLASES DE PROCEDIMIENTO**

##### **I. Procedimiento por faltas leves**

- 1.1. *El procedimiento por faltas leves en la LORDFAS 8/2014*
  - 1.1.1. *Características del procedimiento: oralidad y sumariedad*
  - 1.1.2. *Exigencias legales insoslayables: verificación de los hechos y audiencia*
  - 1.1.3. *Reconocimiento del derecho de asistencia técnica por Letrado o militar*
  - 1.1.4. *La resolución sancionadora*
  - 1.1.5. *Instancia de revisión del art. 44 de la LORDFAS 8/2014: infracción de mayor gravedad*
- 1.2. *El procedimiento por faltas leves en la LORDGC 12/2007*
  - 1.2.1. *Supresión del carácter oral a favor de la escritura*
  - 1.2.2. *Exigencia legal de acuerdo sobre pruebas*
  - 1.2.3. *Desaparición de la instancia de revisión*

##### **II. Procedimientos por falta grave y muy grave: fase de inicio**

- 2.1. *Fase de inicio y ordenación del procedimiento*
  - 2.1.1. *Configuración, contenido y destinatarios del mandato indagatorio*
  - 2.1.2. *Flexibilidad del mandato indagatorio y terminación*
  - 2.1.3. *Límites al mandato indagatorio: recusación y abstención*
- 2.2. *Fase de desarrollo*
  - 2.2.1. *Audiencia del interesado y acuerdo de inicio*
  - 2.2.2. *El pliego de cargos como especialidad y documento de imputación formal de la acusación en el régimen disciplinario de la Guardia Civil*
  - 2.2.3. *Sobre el carácter vinculante del llamamiento para el interesado*
- 2.3. *La prueba en esta clase de procedimientos*
  - 2.3.1. *Consideraciones generales*
  - 2.3.2. *Forma de practicar la prueba*
  - 2.3.3. *Especial referencia a la utilización de medios telemáticos en la práctica de la prueba durante el procedimiento disciplinario castrense*
- 2.4. *Convicción instructora: la propuesta de resolución*
  - 2.4.1. *Concepto y notas generales*
  - 2.4.2. *Peculiaridades del trámite de "vista" del expediente: su carácter "clasificado"*
  - 2.4.3. *Conformidad del expedientado con la propuesta de resolución sancionadora*
- 2.5. *Fase de terminación: la resolución sancionadora*
  - 2.5.1. *Previo y preceptivo trámite consultivo: el informe del Auditor*
  - 2.5.2. *Ordenación de diligencias complementarias*
  - 2.5.3. *Conformidad de la Autoridad disciplinaria con la propuesta sancionadora del instructor*
  - 2.5.4. *Calificación como infracción de otra naturaleza*

## CAPÍTULO X

### REACCIONES A LA SANCIÓN DISCIPLINARIA

#### I. Recursos administrativos

1.1. *Reconocimiento del derecho al “recurso administrativo” contra sanciones en el ámbito castrense*

1.2. *Elementos comunes a los recursos*

1.2.1. *Elementos subjetivos*

1.2.2. *Elementos objetivos y requisitos: escritura, fundamentación y proscripción del carácter colectivo*

1.2.3. *El problema del conducto reglamentario*

1.3. *Sistema de recursos administrativos disciplinarios. Clases y regulación positiva*

1.3.1. *Recursos ordinarios*

1.3.2. *Recursos extraordinarios. ¿Es posible el recurso de revisión en el ámbito castrense?*

1.4. *Resolución de los recursos. Proscripción de la reformatio in peius en el ámbito castrense*

#### II. Recursos jurisdiccionales

2.1. *La jurisdicción militar como orden “especializado” dentro de la unidad del poder judicial. Su justificación por razones de disciplina*

2.2. *El control judicial de la actuación administrativa castrense. Perfiles del derecho a la tutela judicial efectiva para los militares disciplinariamente sancionados*

2.3. *Peculiaridades de la vía contencioso-disciplinaria militar*

2.4. *Clases de recursos*

2.4.1. *El recurso contencioso-disciplinario ordinario. Consideraciones generales*

2.4.2. *El recurso contencioso-disciplinario militar preferente y sumario*

2.5. *Tratamiento de la tutela judicial efectiva en las faltas leves. La STC 202/2011, de 13 de diciembre*

#### Conclusiones cuarta parte

### CONCLUSIONES FINALES

I. *Singularidades del régimen disciplinario castrense respecto del común*

II. *Epílogo*

### BIBLIOGRAFÍA