

Núm. de Causa: 6000184/2016
Núm. de Rotlle: TSJP-0000021/2018

AUTE 76-2018

PARTS:

Demandant incidental: Sr. E.G.S.
Advocat: Sr. J.R.B.

Demandant incidental: Sr. L.A.S.B.
Advocat: Sr. J.M.A.

Demandat incidental: MINISTERI FISCAL

Demandada incidental: Sra. M.L.K.W.
Advocat: Sra. M.M.V.

COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:

President: M. I. Sr. Yves PICOD
Magistrats: M. I. Sra. Marie CONTE
M. I. Sra. Fátima RAMÍREZ SOUTO

Andorra la Vella, setze de juliol del dos mil divuit.

En els incidents de nul·litat d'actuacions interposats per les representacions lletrades del Sr. E.G.S. i del Sr. L.A.S.B. contra la sentència núm. 36-2018 de 22 de maig, dictada per la Sala Penal del Tribunal Superior de Justícia, és ponent la magistrada **M. I. Sra. Marie CONTE**, la qual expressa el parer del Tribunal.

ANTECEDENTS DE FET

I.- RESULTANT: que la sentència d'aquesta Sala núm. 36-2018 de 22 de maig, va desestimar els recursos d'apel·lació formulats per la representació lletrada del Sr. L.A.S.B. i la representació lletrada del Sr. E.G.S. contra la sentència dictada el 19 de desembre del 2017 pel Tribunal de Corts, imposant als recurrents el pagament de les despeses processals causades pels recursos.

II.- RESULTANT: que per escrit de data 18 de juny del 2018 la representació lletrada del Sr. L.A.S.B. ha formulat incident de nul·litat d'actuacions contra l'esmentada sentència d'aquesta Sala, en considerar que s'ha produït una vulneració del dret a la jurisdicció en haver-se acordat el comís d'unes quantitats d'un tercer de bona fe aliè a tota activitat delictiva, tot sol·licitant l'anul·lació de l'esmentada resolució i que se'n dicti una de nova en la que es deixi sense efecte la mesura de comís acordada.

Considera que el seu defensat mai ha estat condemnat ni tan sols jutjat en el marc de la causa penal seguida a la jurisdicció espanyola i, per tant, no existeix cap prova en contra en mèrits de la qual pugui prosperar el comís de les sumes contingudes en el compte corrent de la seva titularitat.

III.- RESULTANT: que per escrit de data 22 de juny del 2018 la representació lletrada del Sr. E.G.S. també ha formulat incident de nul·litat d'actuacions contra l'esmentada sentència d'aquesta Sala, en considerar que aquesta resolució vulnera el dret del seu defensat a la jurisdicció, en la seva vessant del dret a la defensa, tot sol·licitant l'anul·lació de l'esmentada resolució i que se'n dicti una de nova en el sentit de no acordar el comís dels diners propietat del seu representat i el retorn de les quantitats retingudes.

Es mostra contrari a que s'hagi confirmat el comís d'uns diners propietat del Sr. E.G.S. quan finalment en el procés s'ha constatat en front el seu representant, un impediment de punibilitat i de persecució en la causa penal origen i, per tant, s'hauria d'haver retornat allò retingut.

IV.- RESULTANT: que el Ministeri Fiscal, en mèrits de les consideracions contingudes en el seu escrit de data 27 de juny del 2018, s'ha oposat a ambdós incidents de nul·litat plantejats pels recurrents.

V.- RESULTANT: que la representació lletrada del Sr. L.A.S.B., en mèrits de les consideracions contingudes en el seu escrit de data 29 de juny del 2018, s'ha adherit a les manifestacions efectuades per la defensa del Sr. E.G.S. en el marc del seu incident de nul·litat d'actuacions.

VI.- RESULTANT: que la representació lletrada de la Sra. M.L.K.W., en mèrits de les consideracions contingudes en el seu escrit de data 3 de

juliol de 2018, no s'oposa a les manifestacions efectuades pels dos promotors dels incidents de nul·litat plantejats.

VII.- RESULTANT: que la representació lletrada del Sr. E.G.S., en mèrits de les consideracions contingudes en el seu escrit de data 6 de juliol de 2018, s'ha adherit a les manifestacions efectuades per la defensa del Sr. L.A.S.B. en el marc del seu l'incident de nul·litat d'actuacions.

FONAMENTS DE DRET

I.- CONSIDERANT: pel que fa a la vulneració del dret a la jurisdicció al·legada pels promotors dels incidents de nul·litat ans referenciats, convé en primer lloc destacar que la mesura de comís ordenada a l'ocasió d'un procediment penal i tenint per objecte la cosa produïda per la infracció no és per la seva pròpia naturalesa una pena accessòria, tal i com es pretén en el marc dels incidents de nul·litat, sinó una mesura de caràcter real, la qual sobreviu a l'extinció de l'acció pública.

En efecte, en diferents supòsits com poden ser la mort de l'inculpat o la prescripció de l'acció penal en que s'acordi el sobreseïment, constatat l'origen criminal dels fons objecte d'investigació, no únicament l'ordenament jurídic mexicà sinó ensems el sistema processal andorrà imposa la mesura de comís com acció *in rem* sense condemna prèvia, tal com es desprèn de la lectura de l'article 70 del Codi Penal, posat en relació amb els articles 116 i 129 apartat 3 del Codi de Procediment Penal.

Convé en segon lloc rellevar que el present procediment no és un procés penal dirigit envers els avui promotors dels incidents de nul·litat per davant dels tribunals andorrans, sinó un procediment *ad hoc* de reconeixement de resolució estrangera, específicament regulat a la Llei de cooperació judicial internacional en matèria penal, als seus articles 36, 38 i 39, i amb fonament entre altres, en els sistemes internacionals com és el Conveni de Palerm contra la criminalitat organitzada transnacional.

En virtut de l'article 38 de la Llei de 29 de desembre del 2000, el Tribunal no pot revisar ni modificar la decisió de comís estrangera, si bé ha de resoldre sobre les reivindicacions de tercers de bona fe que no han estat resoltes en la decisió esmentada.

La sentència d'aquesta Sala de 22 de maig del 2018 ha descartat encertadament la qualitat de tercer de bona fe, en primer lloc i pel que fa al recurrent E.G.S., en haver estat aquest darrer condemnat a la pena de 5 anys de presó per sentència condemnatòria confirmada en grau d'apel·lació el 26 de juny de 2007, no afectant la prescripció apreciada per resolució de data 30 de març de 2012 a l'acció penal sinó només la pena de presó

imposada; en segon lloc i pel que afecta el recurrent L.A.S.B., no es pot tampoc considerar com un tercer en el sentit de l'article 38 de la Llei de cooperació internacional, doncs era part a la sentència de data 13 de novembre de 2013 que acorda declarar prescrita l'acció penal a favor de l'acusat, tot considerant els diners comissats com a productes del delictes de conformitat amb la sentència ferma d'apel·lació i decretant doncs el comís del referit numerari a favor de la *Tresoreria de la Federación*.

És evident que no han quedat reunides les condicions exigides per l'article 38 *in fine* de la llei, que permetrien al Tribunal andorrà modificar la decisió de comís estrangera.

II.- CONSIDERANT: que la resolució dictada per aquesta Sala Penal en data 22 de maig del 2018 no adoleix de les vulneracions de drets fonamentals denunciades, motiu per quin procedeix desestimar els incidents de nul·litat d'actuacions formulats.

DECISIÓ

La Sala Penal del Tribunal Superior de Justícia d'Andorra, en nom del poble andorrà, decideix:

Primer.- Desestimar els incidents de nul·litat d'actuacions interposats, d'una banda, per la representació lletrada del Sr. E.G.S. i d'altra banda, per la representació lletrada del Sr. L.A.S.B., contra la sentència 36-2018 de 22 de maig, dictada per la Sala Penal del Tribunal Superior de Justícia.

Segon.- Condemnar els promotors dels incidents al pagament de les despeses processals causades en el marc dels presents incidents.

Aquest autèntic és ferm i executiu.

Així per aquesta nostra resolució, de la qual en serà tramesa certificació al Tribunal de Corts, per al seu compliment i execució, ho acordem, manem i signem.