

-*-

SENTÈNCIA 19-03 DE 18 DE SETEMBRE DE 2003

Ponent : M.I. Sra. Marie CONTE

ANTECEDENTS DE FET

I.-RESULTANT: Que el Tribunal de Corts dicta sentència en data 7 de febrer de 2003, amb la següent part dispositiva: "FALLEM: que hem de condemnar i condemnem Manuel N.P., com autor responsable del delictes major de circulació, sense autorització i en associació organitzada de diverses persones, dins de la franja duanera detenint mercaderia sensible per valor superior a 6.010,12 €, tipificat i penat en l'article 99 bis apartat 2 i 4 del Codi Penal, sense la concurrència de circumstàncies modificatives de la responsabilitat penal, a la pena de SIS MESOS DE PRESÓ CONDICIONAL, MULTA de SIS MIL EUROS (6.000€) i al pagament de les despeses processals causades.

Procedeixi's al comís del vehicle marca Citroen, model Xàntia, matrícula espanyola M-0140-ZJ, del vehicle marca OPEL, model Kadett, matrícula espanyola B-1939-JG, de la ràdio emissora Motorola i un telèfon mòbil Ericson, a la qual es donarà el destí previst a l'article 177 del Codi de Procediment Penal."

II.-RESULTANT: Que la sentència es recolza en els següents fets que declara provats: "que el processat Manuel N.P., nascut el 21 de novembre del 1976, de nacionalitat espanyola i sense antecedents penals, fou interceptat per Agents del Servei de Policia en data 10 d'agost del 2000, vers les 17:30 hores, quan circulava, sense autorització, conduint el vehicle de lloguer marca Citroen, model Xàntia, matrícula espanyola M-0140-ZJ, a la sortida del poble de Juberri, radicada a la vila de Sant Julià de Lòria, en direcció vers la Rabassa, zona inclosa en la franja duanera, transportant nou caixes i mitja de tabac "WINSTON" per un import total de 6.053,69€ (1.007.250 pts.), valor establert segons dades facilitades pel Servei de Duana.

El processat circulava juntament amb un segon vehicle marca OPEL, model Kadett, matrícula B-1939-JG, conduït per un tal "Michael" que anava al darrere del primer a uns 10 o 15 metres entre ells, el qual portava aproximadament la mateixa quantitat de tabac i que fou

avisat pel processat de la presència del control, mitjançant emissora que ambdós duïen prèviament programada amb la freqüència corresponent a tal efecte, donant-se acte seguit el conductor de l'Opel Kadett a l'escàpol.

El vehicle Opel Kadett fou trobat abandonant a la Urbanització d'Auvinyà, buit del seu ocupant, incautant-se en el seu interior 25 cartons de tabac i trobant amagades a proximitat entre uns matolls altres 9 caixes de tabac, ascendint tota aquesta mercaderia, juntament amb el tabac incautat al processat Manuel N.P. per un valor total de 12.107,39 € (2.014.500 pts.), segons valors unitaris publicats al Butlletí Oficial del Principat d'Andorra de data 14 de juliol de 1999, núm. 41, any 11.

Tota aquesta quantitat de tabac incautada fou comprada el mateix dia, durant la tarda, al Centre Comercial Sant Eloi, radicat a Sant Julià de Lòria, pel processat i altres persones que s'han personat al magatzem amb els dos vehicles Citroën Xàntia i Opel Kadett."

III.-RESULTANT: Que contra la referida sentència s'interposà recurs d'apel·lació pel Lletrat Emili CAMPOS ARAUZ en defensa de Manuel N.P., demanant l'absolució del processat del delictes major de contraban de l'article 99 ,2 i 4 del Codi Penal.

Contesta el valor de la mercaderia fixada pel Tribunal de Corts i proposa que es fixi el preu en 1,26€ (210.- pta) per paquet de tabac, sigui un total de 5995,10€ (997.500.- pta), quantitat inferior a la que disposa l'article 99,2 del CP.

Posa de relleu que les taxes pagades a la compra del tabac han estat revertides a l'Estat andorrà, per tant l'interès jurídic protegit per la repressió del delictes no s'ha produït.

Pretén que el processat ignorava en el moment de ser controlat que el transport d'una quantitat de tabac com aquella constituïa una infracció penal, motiu pel qual l'element intencional de la infracció no s'ha constituït.

Sol·licita l'obertura d'un procés incidental d'inconstitucionalitat de l'article 99bis, 2 de la Llei Qualificada de Modificació del Codi Penal, en el cas en el qual aquesta Sala Penal interpretés aquest article com a constitutiu d'un delictes de contraban malgrat haver estat degudament satisfetes en territori andorrà totes les taxes que graven les mercaderies sensibles.

IV.-RESULTANT: Que el Ministeri Fiscal compareix oposant-se al recurs en base a la següent argumentació:

- el preu fixat pel paquet de tabac, sigui de 1,28€ (213 pta) en resulta de l'Avís sortit al BOPA núm. 41, de l'any 11, de data 14-7-99.

- La prova practicada el dia del judici oral segons la qual el recurrent circulava en associació organitzada amb un segon vehicle Opel Cadet, que transportava també 9 caixes i 25 cartrons de tabac.

V.-RESULTANT: Que l'advocat del recurrent no ha comparegut a la Vista Oral fixada pel primer de juliol de 2003 a les 10,15 hores.

VI.-RESULTANT: Que el Ministeri Fiscal demana a la Sala Penal que se'l doni per desistit per aplicació de l'article 202 de la Llei Qualificada de Modificació del Codi de Procediment Penal.

FONAMENTS DE DRET

I.-CONSIDERANT: Que cap text preveu, a excepció del procediment seguit davant les Sales Civil i Administrativa del Tribunal Superior de Justícia, la possibilitat per part del recurrent de renunciar a la vista davant la Sala Penal d'aquest Tribunal. Que en aquest cas el recurrent no ha comparegut a la vista, sense aportar explicacions i sense al·legar un impediment vàlid i susceptible de justificar un ajornament de la causa a una altra vista posterior.

Que l'oblit de l'advocat, que no es pot distingir del recurrent a qui representa, no és de cap manera constitutiu d'una excusa.

II.-CONSIDERANT: Que l'apartat 1 de l'article 202 del Codi de Procediment Penal preveu que "el recurrent pot desistir del recurs fins al moment de la vista, ja sigui expressament o ja sigui per incompareixença dins dels terminis assenyalats".

En virtut de la sentència del Tribunal Constitucional de data 13 de setembre de 2000, el recurrent no té la obligació de comparèixer davant la Sala Penal amb anterioritat a la vista, aquesta obligació, prevista per l'article 200,2 obliga exclusivament al Ministeri Fiscal i a les parts recorregudes.

Convé deduir-ne que la obligació de compareixença i el desestiment tàcit resultant del defecte de compareixença, clarament previst pel text de l'article 202, 1 CPP, no poden constatar-se sinó és al moment de la Vista

oral, que constitueix per si sola "el termini assenyalat" en el procés del recurs.

Per aquest motiu l'absència de compareixença de la defensa de Manuel N.P. equival a un desestiment tàcit del seu recurs.

Vistes la Constitució, El Codi Penal, el Codi de Procediment Penal, la jurisprudència d'aplicació, i altres fonts del Dret del Principat d'Andorra,

La Sala Penal del M.I. Tribunal Superior de Justícia d'Andorra,

D E C I D I M

1.- Declarar desistit del seu recurs Manuel N.P., i ferma la sentència dictada pel Tribunal de Corts en data 7 de febrer de 2003, en la causa núm. 162-1/00.

2.- Imposar les costes processals causades pel recurs al recurrent.

3.- Retornar la Causa al M. Iltre. Tribunal de Corts, amb certificació de la present Sentència, per al seu compliment i execució.

Així, per aquesta nostra sentència, definitivament jutjant, ho manem i signem.