

Núm. de Causa: 2400057/2011
Núm. de Rotlle: TSJP-0000032/16

SENTÈNCIA 51-2016

PARTS:

Recurrent: Sra. O.T.R.
Advocat: Sr. E.C.A.

Recorregut: Mgfc. Ministeri Fiscal

Recorregut: Sr. M.M.M.G.
Advocat: Sra. J.M.P.

COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:

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

Andorra la Vella, vint-i-quatre d'octubre de dos mil setze.

En el recurs d'apel·lació interposat contra l'Aute de data 3 de maig de 2016 dictat pel M.I. Tribunal de Corts en el marc de l'execució de la sentència dictada en la causa de referència, seguida pels delictes major continuat de furt amb abús de confiança i menor de creació o alteració d'enregistrament tècnic, els components del Tribunal Superior de Justícia expressats al marge s'han constituït per a la vista i decisió. És ponent la **M. I. Sra. Fátima RAMÍREZ SOUTO**.

ANTECEDENTS DE FET

I.- RESULTANT: que el M.I. Tribunal de Corts va dictar sentència en data 26 de març de 2013, en la causa de referència, per la qual es condemnà a O.T.R. com a autora responsable dels delictes major continuat de furt amb abús de confiança i menor de creació o alteració d'enregistrament tècnic a la pena de 18 mesos de presó condicional qualificada a l'abonament de la responsabilitat civil, amb un termini de suspensió de condemna de 2 anys, a pagar les despeses processals causades, amb inclusió dels honoraris d'advocat, de les taxes judicials i de les còpies del sumari de l'acusació particular, segons l'import determinat en període d'execució de sentència, i a pagar, en concepte de responsabilitat civil, a M.M.M.G. la suma de 3.218,03 euros.

Dita sentència va esdevenir ferma i executòria per quedar íntegrament confirmada per la sentència de la Sala Penal del Tribunal Superior de Justícia de data 19 de setembre de 2013.

II.- RESULTANT: que tanmateix, per autes de data 14 de novembre de 2013, 30 d'abril i 22 de maig de 2014 el M.I. Tribunal de Corts va fixar en 1.832,27 euros, 209 euros i 1.266,02 euros, respectivament, les quantitats a abonar per part d'O.T.R. a favor del perjudicat en concepte d'honoraris d'advocat.

III.- RESULTANT: que en el marc de l'execució de la present causa, per aute de 9 d'octubre de 2015 el M.I. Tribunal de Corts acordà travar embargament sobre la quantitat de 200 euros de la nòmina que O.T.R. percep mensualment a l'empresa "A." fins al total pagament de la suma de 6.325,32 euros.

IV.- RESULTANT: que substanciat l'incident d'execució formulat per la representació lletrada d'O.T.R. contra el referit aute de 9 d'octubre de 2015, el M.I. Tribunal de Corts dictà nova resolució en data 3 de maig de 2016, amb la següent part dispositiva:

"Estimar parcialment l'incident d'execució formulat pel lletrat Sr. E.C.A. en representació de O.T.R., en el sentit de fixar en 130 € la quantitat embargada mensualment sobre el salari que la seva defensada percep a l'empresa A.

Es declaren d'ofici les despeses processals de l'incident d'execució formulat."

V.- RESULTANT: que la defensa d'O.T.R. formula recurs d'apel·lació contra dit aute, tot sol·licitant que el mateix sigui reformat en el sentit d'acordar un import màxim de l'embargament de 50 euros mensuals d'acord amb la seva situació socio-econòmica.

Sosté que T. està percebent un salari net mensual de 1.191,17 euros, la seva família és monoparental, té a càrrec dues filles de 7 i 3 anys d'edat i mai ha pogut percebre cap tipus de pensió d'aliments per part del pare de les menors. A més, suporta unes despeses ordinàries per lloguer, telèfon, guarderia, transport escolar, menjar, roba i altres... de 2.101 euros mensuals, i com a deutes acumula l'import de 2.960,65 euros en concepte d'honoraris d'advocat i un préstec atorgat per la seva empresa que retorna mitjançant un pagament mensual de 35 euros.

VII.- RESULTANT: que el Mgfc. Ministeri Fiscal s'oposa parcialment al recurs, tot demanant la confirmació de l'aute recorregut.

Estima que, atesa la situació econòmica de l'avui recurrent –quina hauria percebut durant els darrers 12 mesos un salari mensual mitjà de 1.405,24 i amb dues filles menors a càrrec– i de conformitat a les disposicions de la Llei de l'embargament de 18 de desembre de 2014, la quantitat total embargable ascendiria a 177,28 euros, suma superior a la que fou fixada en l'aute recorregut. Per tant, el M.I. Tribunal de Corts en la seva resolució ja hauria tingut en compte la situació personal i econòmica de T., valorant també el dret del perjudicat al seu rescabament.

VIII.- RESULTANT: que la representació lletrada del perjudicat Sr. M.M.M.G. també s'oposa al recurs formulat. Sol·licita la confirmació de l'aute recorregut i la condemna de la part recurrent al pagament de les despeses processals ocasionades en segona instància, inclosos els honoraris d'advocat.

Destaca que el salari percebut per la recurrent no és de 1.191,17 euros mensuals com al·lega l'adversa sinó de 1.405,24 euros de mitjana d'acord amb l'extracte de punts de la CASS obrant en autes.

Pel que fa les despeses associades al manteniment de les seves dues filles, en autes s'acredita que T. no se n'ha de fer càrrec tota sola sinó que les despeses són compartides amb l'altre progenitor, afegint que la circumstància de tenir dues filles a càrrec ja fou tinguda en compte per part del Tribunal de Corts en la seva resolució.

D'altra banda, la recurrent gaudeix del benefici de justícia gratuïta i, per tant, no es poden tenir en compte les despeses en concepte d'honoraris d'advocat per a valorar la seva situació econòmica.

Finalment posa de relleu que T. encara no ha abonat res de l'import de 6.525,32 euros al seu defensat.

FONAMENTS DE DRET

I.- CONSIDERANT: que impugna la representació d'O.T.R. la quantia de 130 euros en què s'ha acordat l'embargament de la nòmina pel Tribunal de Corts amb uns arguments que han de conduir a l'estimació parcial del recurs.

El Tribunal de Corts ha considerat que la quantia màxima embargable en aplicació de l'article 8.1 de la Llei de l'embargament de 18 de desembre de 2014 és de 132,97 euros, corresponent al 30% de la quantitat que excedeix del salari mínim interprofessional –962 euros– per tenir la Sra. T. dos fills menors al seu càrrec.

Per a la determinació d'aquesta quantia màxima susceptible d'embargament es parteix d'un salari mitjà de 1.405,24 euros calculat sobre l'últim any –des del mes d'abril de 2015 al de març de 2016–. No obstant això, aquest salari mitjà es computa prenent en consideració el salari brut, que coincideix amb la base de cotització a la CASS, sense tenir en compte la deducció del 5,5% practicada en concepte d'import de cotització a aquest organisme.

El càlcul de la quantitat a embargar considerem que ha d'efectuar-se en relació a l'efectivament percebuda per la Sra. T., ja que és la que realment disposa, de manera que, una vegada efectuada la deducció del 5,5%, el salari net mitjà percebut l'any anterior al dictat de la resolució objecte de recurs va ser de 1.327,95 euros, el que determina que, en aplicació de l'article 8.1 de la Llei de l'embargament, la quantitat màxima a embargar sigui de 125,66 euros.

Partint d'aquesta quantitat màxima embargable, ha de tenir-se en compte que l'import de cotització a la CASS ha augmentat en 1% a partir d'abril de 2016, que la recurrent paga 450 euros de lloguer mensual, que té al seu càrrec dos fills menors –encara que en règim de custòdia compartida amb el pare– i ha de satisfer la meitat de les despeses de la seva manutenció i educació, que també ha sufragar les seves pròpies necessitats bàsiques d'aliment i les despeses per subministraments de l'habitatge i que, a més, per l'empresa per la qual treballa se li efectua també una retenció salarial de 65 euros mensuals per bestretes percebudes.

A la vista de les despeses mínimes i necessàries a les que ha de fer front la recurrent, la quantitat embargable s'ha de fixar conjugant el dret de la part creditora a veure satisfet el seu crèdit però també el de la recurrent a poder satisfer les despeses mínimes per al seu manteniment i el dels seus fills en la part en què li correspongui, de manera que valorant els dos interessos en conflicte considerem adequada la quantia de 80 euros.

II.- CONSIDERANT: que es declaren d'ofici les costes processals causades en aquesta apel·lació.

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

DECISIÓ

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

1.- ESTIMAR parcialment el recurs interposat per la representació lletrada de la Sra. O.T.R.

2.- MODIFICAR l'autè dictat pel M.I. Tribunal de Corts en data 3 de maig de 2016 en la causa de referència i, en conseqüència, **FIXAR** en 80 euros la quantitat a embargar del salari que la Sra. O.T.R. percep a l'empresa A.

3.- Declarar d'ofici les despeses processals causades pel recurs.

Aquesta sentència és ferma i executiva.

Manem que, una vegada notificada la present sentència a totes les parts, es retorni la causa al M.I. 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.