

SENTÈNCIA 17-98 DE 28 DE SETEMBRE DE 1998

Ponent : M.I. Sr. Yves PICOD

ANTECEDENTS DE FET

I. RESULTANT: Que el Tribunal de Corts dictà Sentència en data 29 d'octubre de 1.997 en la Causa núm. 228-3/94 amb la següent part dispositiva: "FALLEM: que hem de condemnar i condemnem Ramon M.C., Enric C.T. i Josep B.S., com autors responsables d'un delictes major de lesions per imprudència de l'article 197 del Codi Penal a la pena de UN MES DE PRESÓ CONDICIONAL i pagament de les despeses processals causades. Diem que quan esdevingui ferma la Sentència aquesta pena de presó quedarà indultada, encara que condicional, per aplicació dels decrets d'indult de 7 d'abril de 1.996 i 15 de setembre de 1.997.

En concepte de responsabilitat civil diem que la responsabilitat de l'accident incumbeix a Ramon M.C. en la proporció del 80% i a Enric C.T. i Josep B.S. en la del 20%. Diem que la Cia. FINANCERA haurà de garantir Ramon M.C. conductor de la moto que assegurava.

Diem que la societat Zermat SA ha de ser declarada subsidiàriament responsable de l'actuació dels Ars. Enric C.T. i Josep B.S. i que la Cia. CATALANA OCCIDENT SA haurà de garantir la responsabilitat de les tres persones més amunt esmentades.

Deixem pel període d'execució de Sentència previ peritatge mèdic la determinació del perjudici definitiu de Montserrat M.B..

Condemnem Ramon M.C. solidàriament amb la Cia. LA FINANCERA D'ASSEGURANCES i Enric C.T. així com Josep B.S. solidàriament amb la Cia. CATALANA-OCCIDENT SA i a títol subsidiari la societat Zermat SA a pagar a Montserrat M.B. la quantitat de 1.500.000.-pts a títol de provisió.

Condemnem Enric C.T. i Josep B.S. solidàriament amb la Cia. CATALANA-OCCIDENT SA així com la societat Zermat SA a títol subsidiari a indemnitzar Ramon M.C. en la quantitat de 337.708.-pts.

II. RESULTANT: Que la Sentència es fonamenta en el següent resum de fets provats: En data 20 d'agost de 1.994 vers les 13,30 hores Ramon M.C. circulava per la carretera general núm. 2 en direcció Canillo vers Encamp, conduint una motocicleta de lloguer marca Montesa de 350 cc. tot terreny, i portant com a passatgera la Sra. Montserrat M.B. A l'arribar a l'alçada de la corba del pont de Molleres va perdre el control de la motocicleta anant a col·lisionar amb la barana protectora de la seva ma dreta caient ell i la seva passatgera al barranc. A resultes de l'accident Ramon M.C. i Montserrat M.B. sofriren lesions que tardaren més de 3 mesos en curar. Ambdós van declarar que al moment de l'accident van sentir un soroll molt fort i estrany a proximitat immediata darrera de la moto. Com que aquesta moto no estava equipada amb retrovisors el conductor es va espantar girant-se de cop el que va provocar la pèrdua de control de la moto.

Aquesta moto que no estava equipada amb retrovisors contràriament a la reglamentació vigent, havia estat llogada a l'empresa d'Encamp Zermat SA, el mateix dia. El processat havia donat algunes voltes fins Escaldes i Canillo durant unes hores abans de l'accident.

Enric C.T. i Josep B.S. eren tots dos socis i gerentaven a la data de l'accident aquesta empresa Zermat Sa, quals participacions a la societat han estat venudes posteriorment a Enric V.O..

Tots dos expliquen que aquesta moto havia passat la revisió tècnica i que estava en perfecte estat de funcionament, si bé no es considerava necessari l'existència d'un retrovisor, tractant-se d'una moto tot terreny destinada essencialment a fer excursions per la muntanya.

Aquesta moto a l'igual que una altra menys potent estava assegurada per la societat Zermat SA "Agència de viatges, turisme i muntanya" a títol particular de l'empresa prop de la Cia. d'Assegurances LA FINANCERA.

La responsabilitat civil de l'empresa Zermat SA estava coberta per les seves diverses activitats per una pòlissa contractada amb la Cia. d'Assegurances CATALANA-OCCIDENT.

III. RESULTANT: Que la defensa de Ramon M.C. va interposar recurs de Suplicació fonamentat en error en l'apreciació de la prova, així com en una infracció de les normes relatives a la responsabilitat civil.

Sosté que el fet que la motocicleta llogada per Zermat SA no anava equipada amb els retrovisors preceptius va impedir al conductor tenir visibilitat de la circulació que li venia pel darrera. Per aquesta raó va haver de girar el cap en una corba, moviment que va causa l'accident. Critica la motivació de la Sentència recorreguda segons la qual l'absència de retrovisor és molt accessòria al mecanisme de l'accident. Considera al contrari que Ramon M.C. no podia reaccionar altrament en la corba on va sofrir l'accident. Sol·licita en conseqüència la lliure absolució d'aquell amb simultània condemna penal i civil d'Enric C.T. i Josep B.S. solidàriament amb les Cies. d'Assegurances. Subsidiàriament demana que la responsabilitat de Ramon M.C. no sigui superior al 20% i la pena no superior a 15 dies de presó condicional.

IV. RESULTANT: Que la Cia. d'Assegurances FINANCERA va formular recurs de Suplicació fonamentat en una violació de les normes relatives a la responsabilitat civil i en un error en l'apreciació de la prova. Sosté que la societat Zermat SA va contractar amb la Cia. FINANCERA una pòlissa d'assegurances relativa a la motocicleta per un ús particular, tenint en compte que Zermat SA és agència de viatges i de turisme i que el lloguer de la moto no entra en l'objecte social de Zermat SA. En conseqüència, la societat Zermat SA va amagar de forma maliciosa la destinació de la moto i aquest engany hauria d'exonerar la FINANCERA de qualsevulla responsabilitat en els presents autes. Conclou que el Tribunal de Corts ha vulnerat les normes de responsabilitat civil a l'imputar a la FINANCERA la responsabilitat civil corresponent a Ramon M.C. Demana doncs la revisió de dita Sentència en el sentit que la FINANCERA no sigui declarada responsable civil o subsidiàriament que es faci expressa reserva del seu dret a repetició en contra de la societat Zermat SA, per nul·litat absoluta de la pòlissa contractada.

V. RESULTANT: Que el Ministeri Fiscal sol·licita la confirmació de la Sentència recorreguda.

VI. RESULTANT: Que la companyia d'assegurances CATALANA OCCIDENT SA demana també la confirmació de la Sentència del Tribunal de Corts. Sosté que les possibles divergències entre la societat Zermat i FINANCERA no poden perjudicar als tercers. Afegeix que a més, ha quedat provat que l'empresa Zermat no va ocultar el seu objecte social

d'agència de viatges, turisme i muntanya, aquesta activitat implica el lloguer de motos de muntanya pels clients.

VII. RESULTANT: Que l'advocat de Montserrat M.B. demana la confirmació de la Sentència així com l'advocat d'Enric C.T. i de Josep B.S.

FONAMENTS DE DRET

I. CONSIDERANT: Que es desprèn dels autes el fet que sentint un fort soroll, Ramon M.C. es va espantar pensant que algun vehicle el volia avançar a la corba; en l'absència de retrovisor, va tenir que girar el cap, desequilibrant-se en la dita corba. Existeix doncs un lligam de causalitat entre la negligència d'Enric C.T. i Josep B.S. i les conseqüències de l'accident.

L'únic problema plantejat és l'apreciació de la part de responsabilitat civil d'Enric C.T. i de Josep B.S. en l'accident, tenint en compte que no estem en presència d'una causa única, sinó d'una pluralitat de causes entre les quals l'absència de domini de la moto per part del conductor.

Per una part és evident que Enric C.T. i Josep B.S. van llogar una moto que no presentava els equipaments imprescindibles per circular per la carretera; per tant van mancar a llur obligació de seguretat posant en perill la vida de tercers.

Per altra part es desprèn de les circumstàncies de l'accident una manca de control total per part del motociclista en un lloc perillós on tenia que reduir o adaptar la seva velocitat a les circumstàncies. Aquesta actitud sembla ser la causa principal de l'accident.

En conseqüència sembla equitatiu fixar la responsabilitat d'Enric C.T. i Josep B.S. en un terç i la part del conductor a dos terços, modificant en aquest sentit la Sentència, sense que hi hagi lloc a modificar la pena moderada pronunciada.

II. CONSIDERANT: Per altra part, que existeix una pòlissa d'assegurances entre la Cia. FINANCERA i la societat Zermat SA per responsabilitat civil de l'ús i circulació de dues motos de muntanya. La Cia. FINANCERA no pot oposar al perjudicat les seves relacions contractuals amb la societat Zermat SA -en particular l'eventual dol

pre-contractual al·legat no pot perjudicar a tercers- només fa néixer un dret de repetició front a l'assegurat sempre i quant es pugui provar que ha existit. En tot cas la jurisdicció penal no seria habilitada per invalidar un contracte; només podria constatar la inexistència de les relacions o la no cobertura, conceptes totalment diferents de la nul·litat al·legada, la qual podria ésser eventualment pronunciada exclusivament per la jurisdicció civil.

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,

DE C I D I M

1.- Modificar la Sentència recorreguda únicament en quant a la repartició de la responsabilitat civil, quedant fixada en 1/3 per Enric C.T. i Josep B.S., i en 2/3 per Ramon M.C.

2.- Confirmar totes les altres disposicions de la Sentència dictada pel Tribunal de Corts en data 29 d'octubre de 1.997 en la causa núm. 228-3/94.

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

4.- 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.