

Núm. de Causa: Execució OP - 2080089/2016
Núm. de Rotlle TSJP 0000115/2018

AUTE 47-2019

PARTS:

Recurrent: **MINISTERI FISCAL**

Recorregut: **Sr. J.M. B. N.**

Advocat: Sr. D. J.D. S.

COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:

President: **Sr. Yves PICOD**

Magistrats: **Sra. Marie CONTE**

Sra. Fátima RAMÍREZ SOUTO

Andorra la Vella, a vint-i-sis d'abril del dos mil dinou.

En el recurs d'apel·lació interposat contra l'Aute de data 26 de setembre de 2018 dictat pel Batlle instructor, en el marc de l'execució de l'Ordenança penal dictada en la causa de referència, seguida pels delictes menors d'injúries lleus a funcionaris públics, d'amenaques no condicionals, concorrent la circumstància agreujant de ser el subjecte passiu funcionari o autoritat, i la infracció s'ha comés en l'exercici del seu càrrec i de resistència greu als agents de l'autoritat, així com les contravencions penals de maltractament corporal lleu i lesions doloses. Els components del Tribunal Superior de Justícia expressats al marge s'han constituït per a la vista i decisió, és ponent la **Sra. Marie CONTE**.

ANTECEDENTS DE FET

I.-RESULTANT: que el Batlle instructor va dictar Ordenança penal en data 15 de desembre de 2016, per la qual es condemnà a J. M. B. N., com autor responsable dels delictes menors d'injúries lleus a funcionaris públics, d'amenaques no condicionals, concorrent la circumstància agreujant de ser el subjecte passiu funcionari o autoritat i la infracció s'ha comés en el exercici del

seu càrrec i de resistència greu als agents de l'autoritat, així com les contravencions penals de maltractament corporal lleu i lesions doloses, entre altres, a una pena de TRES MESOS DE PRESÓ CONDICIONAL, amb un termini de suspensió de la condemna de dos anys, i al pagament de les despeses processals causades.

Dita resolució va esdevenir ferma la mateixa data en què es va dictar, en no formular les parts oposició a la mateixa.

II.-RESULTANT: que en el marc de l'execució de dita Ordenança penal, i subseqüent a la petició formulada pel Ministeri Fiscal, mitjançant informe de data 2-8-2018, el Batlle dicta Aute en data 26-9-2018, pel qual s'acordà "**Primer. Revocar parcialment la condemna de tres mesos de presó condicional imposada a J. M. B. N., per Ordenança penal de data 15-12-2016, fixant-se el termini de compliment de dita pena en UN MES I QUINZE DIES D'ARREST NOCTURN FERM, a complir al Centre Penitenciari, durant deu hores diàries seguides en unitat separada.**"

III.-RESULTANT: que contra l'esmentat aute interposà recurs d'apel·lació el Ministeri Fiscal, demanant que s'acordi la revocació total de la pena imposada per Ordenança penal de data 15-12-2016 i que no s'acordi en cap cas, la substitució de la pena de presó revocada al condemnat, per la pena d'arrest nocturn ferm.

Manifesta en primer lloc, que el condemnat ha tornat a cometre la mateixa infracció penal en dues ocasions més, i durant el termini de suspensió de dos anys, mostrant el seu menyspreu envers el compliment de les normes.

Considera d'altra part, i pel que fa a la substitució de la pena acordada en primera instància, que la decisió objecte de recurs no s'adapta a les disposicions dels articles 64.3 i 65.1 i 2 del Codi penal, tota vegada que la substitució prevista per aquest darrer text, només és aplicada a les penes de presó imposades i no a la pena de presó revocada, i que la substitució prevista a l'article 65.1 no procedeix en el cas d'autes.

IV.- RESULTANT: que la defensa de J. M. B. N. no va comparèixer dins del termini previst, oposant-se oralment al recurs interposat, en la vista oral.

FONAMENTS DE DRET

I.-CONSIDERANT: que l'article 64 apartat 3 del Codi penal, disposa que *"Si el reu és condemnat a una altra pena de privació de llibertat per raó d'un delicte comès dins el període de suspensió, el tribunal ha d'ordenar que s'executi totalment o parcialment la pena suspesa"*.

La decisió de revocar sobre el supòsit de l'article 64.3 del Codi penal, no és potestativa sinó obligatòria, imposant una revocació total o parcial de la pena, en la hipòtesi d'una condemna del reu a una pena privativa de llibertat per raó d'un delicte comès durant el període de suspensió.

II.- CONSIDERANT: que no es discuteix en el present cas, que J. M. B. N. va ser condemnat pels delictes comesos durant el període suspensió de la pena imposada per Ordenança penal de data 15-12-2016:

- per fets ocorreguts el dia 6 de maig de 2018, com autor responsable d'uns delictes menors d'injúries als agents de l'autoritat i d'amenaques no condicionals concorrent l'agreujant d'ésser el subjecte passiu, agent de l'autoritat en l'exercici del seu càrrec, a la pena de 3 mesos d'arrest nocturn condicional qualificat a justificar ocupació laboral, amb un termini de suspensió de la condemna de 2 anys; i com autor responsable d'una contravenció penal de resistència lleu als agents de l'autoritat, a la pena de 200 euros de multa, en el marc de la causa núm. DME-5000472/18, actualment en fase d'execució amb número EXE-5080079/18, havent-se constatat que li resta pendent per satisfer la suma de 240 euros en concepte de pena de multa imposada i despeses processals causades.

- per fets ocorreguts el dia 23 de juny de 2018, mitjançant Ordenança penal de la mateixa data, com autor responsable d'uns delictes menors d'injúries lleus als agents de l'autoritat i de conducció de vehicle automòbil amb un grau d'alcoholèmia superior a 0,8 g/l/s, a la pena única de 3 mesos d'arrest parcial diari, dels quals 15 dies fermes, i la resta condicional qualificats a una primera valoració prop de l'UCA de la seva possible addicció a les begudes alcohòliques i posterior seguiment de deshabituació si escau, així com a justificar una ocupació laboral, amb un termini de suspensió de la condemna per un període de 4 anys, 10 mesos de privació del permís de conduir, així com al pagament de les despeses processal causades, en el marc de la causa núm. DM-0000249/18, actualment en fase d'execució amb núm. EXE-1080119/18.

En conseqüència, i d'acord amb el què disposa l'article 64.3 del Codi penal, s'ha d'ordenar la revocació total o parcial de la pena de 3 mesos de

presó condicional, amb un termini de suspensió de la condemna de 2 anys, imposada per Ordenança penal de data 15-12-2016.

La Sala considera que tenint en compte les circumstàncies personals del reu, la revocació parcial d'un mes i quinze dies de la condemna condicional ha de ser confirmada.

III- CONSIDERANT. Nogensmenys, que l'aute recorregut ha d'esser revocat pel que fa a la substitució de la pena revocada acordada per aquesta decisió.

En efecte, l'article 65.1 del Codi penal, en el qual es fonamenta la resolució recorreguda per acordar la substitució de la pena, disposa que “ *En cas d'imposar-se una pena de presó de durada inferior a tres mesos, el tribunal ha de substituir-la automàticament en la mateixa sentència per pena d'arrest fins als màxims previstos en l'article 36*”.

Aquest text no és aplicable en el cas d'utes, ja que la pena de presó imposada no és la d'1 mes i 15 dies de presó, i que només deriva d'una revocació parcial, sinó la de 3 mesos de presó pronunciada per Ordenança penal de data 15-12-2016, l'execució de la qual es troba suspensa durant un termini de dos anys.

A més i de manera més general, la substitució de pena que pot acordar el tribunal a instància de part i mitjançant aute raonat en virtut de l'article 65.2 del Codi penal, només s'aplica a la pena total de presó imposada. Aquest text legal no preveu expressament la substitució de la pena de presó revocada totalment o parcialment. Tal substitució seria contrària a les disposicions del referit article i del tot il·lògic, esdevenint un benefici per un condemnat que no ha complert les condicions que suspenien el compliment de la pena.

IV.- CONSIDERANT: que l'aute recorregut ha de ser parcialment confirmat.

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 d'apel·lació interposat pel Ministeri Fiscal.

2.- Confirmar parcialment l'aute de data 26-9-2018, en el sentit de no acordar la substitució de la pena d'un mes i quinze dies de presó ferm, revocada al condemnat J. M.B.N.

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

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