

Núm. de causa: Execució OP – 5080009/2017
Núm. de rotlle: TSJP-0000108/2019

AUTE 134-2019

PARTS:

Apel·lant: Sr. E.A.L.
Advocat: Sr. David MONCLUS LACRUZ

Apel·lat: MINISTERI FISCAL

COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:

President: Sr. Yves PICOD
Magistrades: Sra. Marie CONTE
Sra. Fátima RAMÍREZ SOUTO

Andorra la Vella, vint de desembre del dos mil dinou.

En el recurs d'apel·lació interposat contra l'Aute de data 7 de juny del 2019 dictat pel Batlle instructor en la causa núm. 5080009/2017, seguida per un delictes menor de lesions doloses que han requerit assistència mèdica per a la seva curació, un delictes menor d'injúries a funcionari en ocasió de l'exercici del seu càrrec, i per les contravencions penals de lesions doloses i resistència lleu a l'autoritat administrativa. Els components del Tribunal Superior de Justícia expressats al marge s'han constituït per a la vista i decisió, és ponent la **Sra. Fátima RAMIREZ SOUTO**.

ANTECEDENTS DE FET

I.- RESULTANT: que en data 11-01-2017 es va dictar Ordenança Penal en la causa de referència per la qual es condemnà E.A.L. com autor responsable d'un delictes menor de lesions doloses que han requerit assistència mèdica per a la seva curació, a una pena de dos (2) mesos d'arrest nocturn condicional i qualificat a justificar ocupació laboral , amb un termini de suspensió de la condemna per un període 4 anys, com a autor responsable del delictes menor d'injúries a funcionari en ocasió de l'exercici del seu càrrec a una pena de 2 mesos d'arrest nocturn condicional i qualificat a justificar ocupació laboral, amb un termini de suspensió de la condemna per un període de 4 anys, i com autor de les contravencions penals de lesions doloses i resistència lleu a l'autoritat administrativa a una pena de multat de 250€ per cadascuna d'elles.

Dita resolució va esdevenir ferma la mateixa data en no formular les parts oposició.

II.- RESULTANT: que en el marc de l'execució de dita resolució, mitjançant Aute de data 07-06-2019 subsegüent a la petició formulada pel Ministeri Fiscal per escrit de data 02-05-2019, la Batlle instructora va decidir:

“Primer.- Revocar les condemnes de dos (2) mesos d'arrest nocturn condicional i qualificat a justificar ocupació laboral, amb un termini de suspensió de la condemna per un període de quatre (4) anys imposada pel delictes menor de lesions doloses que han requerit assistència mèdica per a la seva curació i la condemna de dos (2) mesos d'arrest nocturn condicional i qualificat a justificar ocupació laboral, amb un termini de suspensió de la condemna per un període de quatre (4) anys pel delictes menor d'injúries a funcionari en ocasió de l'exercici del seu càrrec, per les qual fou condemnat E.A.L., segons Ordenança Penal de data 11 de gener de 2017 recaiguda en la causa número 5080009/2017, fixant-se el termini de compliment de dites penes en quatre (4) mesos d'arrest nocturn ferm a complir al Centre Penitenciari d'Andorra, durant un període de deu (10) hores diàries, en unitat separada.

Segon.- No aplicar l'equivalència prevista en els articles 41 i 43 del Codi Penal, sol·licitada pel lletrat Sr. D.M.L., advocat del condemnat E.A.L., sobre la pena revocada en l'apartat primer d'aquesta resolució”.

III.-RESULTANT: que contra l'esmentat Aute interposa recurs d'apel·lació la representació lletrada d'E.A.L., per quant no es mostra d'acord amb la revocació total acordada, sol·licitant que la revocació sigui parcial i a complir al seu domicili.

IV.-RESULTANT: que el Ministeri Fiscal s'oposa al recurs formulat, considerant encertades les argumentacions del Batlle per decidir revocar totalment la pena imposada amb caràcter condicional, oposant-se també a la

petició de compliment de la mateixa al domicili del condemnat, i interessant la confirmació de l'aute recorregut per ésser plenament ajustat a Dret.

FONAMENTS DE DRET

I.- CONSIDERANT: que impugna la part recurrent la decisió del Batlle de revocar de forma total la suspensió de l'execució de les dues penes de dos mesos d'arrest nocturn imposades a E.A.L., demanant que la revocació sigui parcial i que, a més, tenint en compte la seva malaltia mental i que està treballant, es canviï l'arrest nocturn per arrest domiciliari.

No es qüestiona que E.A.L., durant el període de quatre anys en què es va fixar la suspensió de l'execució de les dues penes de dos mesos d'arrest nocturn, a les què va ser condemnat per ordenança penal de 11 de gener del 2017 per la comissió d'un delictes menor de lesions dolosos que han requerit assistència mèdica per a la seva curació i d'un delictes menor d'injúries a funcionari públic en l'exercici del seu càrrec, va cometre: 1.- en data 18 de juliol de 2017 un delictes de lesions per imprudència greu pel qual va ser condemnat per ordenança penal de data 11 de juny del 2018; 2.- en data 1 de desembre del 2017 un delictes menor de lesions dolosos què han requerit assistència mèdica per a la seva curació, un delictes menor d'amenaces condicionals i un delictes menor de maltractament en l'àmbit familiar, a més d'una contravenció penal de danys dolosos i una contravenció penal de possessió i consum de producte estupefaent marihuana, infraccions per les quals va ser condemnat per ordenança penal de data 29 de novembre de 2018; 3.- en data 7 de gener de 2019, un delictes menor d'injúries a funcionari públic en l'exercici del seu càrrec, un delictes menor de consum de droga tòxica èxtasi, una contravenció penal de danys dolosos i una contravenció penal de resistència lleu a funcionari públic, infraccions per les quals va ser condemnat per o de 7 de gener del 2019; i 4.- en data 28 d'abril del 2019 un delictes de conducció de vehicle automòbil amb un grau d'alcoholèmia superior a 0,8 grams d'alcohol per litre de sang, pel qual va ser condemnat per ordenança penal de la mateixa data.

En cas de l'incompliment de la condició de no tornar a delinquir, l'article 64.3 del Codi penal estableix l'obligació d'ordenar que s'executi totalment o parcialment la pena suspesa i la revocació ha estat correctament acordada de forma total.

Per decidir si la revocació de la suspensió ha de ser total o parcial s'ha de valorar el nombre de delictes comesos durant el període de suspensió, la seva naturalesa i també el temps transcorregut entre la seva comissió i la data de concessió de la suspensió perquè aquestes circumstàncies posen de

manifest que l'expectativa en què es va fonamentar la suspensió de l'execució de la pena –la reinserció social del condemnat– ja no pot ser mantinguda i revelen la perillositat criminal de l'autor per la seva tendència a la repetició de fets delictius. També constitueix un element a considerar l'actual situació del condemnat, sobre tot en aquells supòsits en què ha transcorregut molt de temps entre el fet que motiva la revocació i la resolució en què s'acorda, per determinar si el pronòstic sobre el seu comportament futur que pot efectuar-se pel seu historial delictiu, es pot o no confirmar per les seves actuals circumstàncies personals, social i familiars.

En el cas del recurrent, la comissió de un total de set delictes durant el període de suspensió, quatre d'ells durant el primer any del termini, evidencia que l'expectativa de no tornar a delinquir què va fonamentar la concessió de la suspensió de la condemna ja no pot ser mantinguda, donat el nul efecte dissuasiu per a la repetició de conductes delictives que li va produir dita condemna. La revocació total de la suspensió de la condemna resulta, per tant, adequada sense que la seva patologia mental pugui ser considerada com un element per a determinar la procedència de la revocació parcial pretesa, ja que la seva influència en la comissió dels fets delictius hauria d'haver estat al·legada i, en el seu cas, apreciada en el procediment en què es van enjudiciar els fets, i no es pot prendre en consideració per moderar la modalitat de la revocació.

Finalment, el compliment de la pena de dues penes de dos mesos d'arrest nocturn, en principi no ha d'interferir ni perjudicar el seu procés de rehabilitació ni privar al recurrent de poder treballar i la pena també, a més d'una funció rehabilitadora també té una finalitat retributiva, la qual, quan reiteradament s'ha concedit al recurrent la possibilitat d'eludir el compliment de les penes en el centre penitenciari, adquireix rellevància.

II.- CONSIDERANT: que la pretensió relativa al canvi de la modalitat d'arrest en aplicació de l'article 43 del Codi Penal no pot ser estimada

L'arrest nocturn és una modalitat d'aquest tipus de pena, que s'ha de complir en un establiment penitenciari, al igual que l'arrest parcial diari, segons l'article 41 del Codi Penal.

La modalitat d'arrest ja va ser concretada en l'ordenança penal de data 11 de gener del 2017, i, per tant, acordar el compliment de l'arrest nocturn al domicili del condemnat suposaria una substitució de una modalitat d'arrest per una altra diferent, el què considerem que no es pot fer.

Així, d'acord amb l'estricta interpretació del principi de legalitat i el principi de coherència, la substitució de la pena d'arrest prevista a l'article 66.1

del Codi penal és aplicable a la modalitat de la pena d'arrest "*imposada o substituïda*", però no a la pena revocada per reincidència, és a dir, quan el condemnat ha tornat a delinquir (Sentència TSJP 000074/17 i TSJP0000148/18).

Una interpretació extensiva d'aquesta disposició provocaria una inseguretat jurídica en l'aplicació de les penes pronunciades, perquè l'article 66.1 del Codi penal està previst per substituir les penes fermes imposades *ab initio*, quan el condemnat justifica la necessitat d'un compliment d'arrest diferent o d'una altra modalitat d'arrest, i no per beneficiar al condemnat al què se li revoca la pena per haver tornat a delinquir, dins del termini de suspensió.

El recurrent va tenir la oportunitat d'eludir el compliment de la pena en un establiment penitenciari i no va saber aprofitar-la, de forma que ara no es pot beneficiar d'una substitució de la pena inicialment imposada.

El recurs d'apel·lació, per tot el què s'ha exposat, ha de ser desestimat.

II.- CONSIDERANT: que havent estat desestimat íntegrament el recurs, procedeix imposar a la part apel·lant les despeses processals causades en aquesta segona instància.

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.- DESESTIMAR el recurs d'apel·lació interposat per la representació processal de E.A.L. contra el aute de data 7 de juny del 2019 dictat pel Batlle en l'executòria núm. 5080009/2017.

2.- Confirmar íntegrament dit aute

3.- Imposar a la part apel·lant les despeses processals causades pel recurs.

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