

SENTÈNCIA

Magistrats Srs.

Enric ANGLADA FORS

Concepció BARON MORA (Ponent)

Canòlic MINGORANCE CAIRAT

Andorra la Vella, catorze de juny del dos mil dinou

VIST en judici oral i públic pel Tribunal de Corts, la Causa núm. 6000133/2018 seguida pels presumptes delictes major de creació de document inveraç per particular i menor d'usurpació d'identitat.

Acusat: A. G. B., nascut el dia 09 de març del 1981 a Andorra La Vella, fill de David i de Mercè, de nacionalitat andorrana, defensat pel lletrat Sr. Antoni Riestra González de Ubieta.

Acusació pública, el Ministeri Fiscal representat per la Sra. Alexandra CORNELLA SOLÀ.

Magistrat ponent Sra. Concepció BARON MORA.

RESULTANT PRIMER.- SÓN FETS PROVATS: En data 30 d'abril de 2015 M. J. G. G.es va dirigir al Servei de Tràmits del Govern d'Andorra a l'efecte de recollir l'estoig d'euros andorrans que li corresponien, sent informada per la persona que la va atendre que aquest joc de monedes ja havia estat adquirit mitjançant compra on-line.

La instrucció practicada ha permès constatar que la reserva i adquisició de l'esmentat joc de monedes havia estat realitzada via on-line amb la tarja de crèdit núm. XXXXXXXX de l'entitat Banc Sabadell, titularitat d'A. G. B., nascut el 6 de març de 1981 a Andorra la Vella, de nacionalitat andorrana i sense antecedents penals, realitzada el dia 24 de març de 2015, segons s'acredita pel número d'operació bancària (406273).

De conformitat amb els requisits per fer la reserva on-line s'havia d'expressar el número de cens de la persona concernida i les seves dades de naixement.

El certificat emès en data 18 d'octubre de 2016 pel Sr. J. T. M., cap de la unitat de tràmits del Govern d'Andorra (foli 67) informa que l'estoig d'euros que corresponia amb el número de cens XXXXX pertanyent a la denunciant Sra. M. J. G. G., està pendent de recollir des del dia 4 d'abril de 2015.

En resposta a l'ofici d'aquest Tribunal tramès per millor proveir, el mateix Sr. J. T. M. en qualitat de cap de la unitat del servei de tràmits per escrit presentat en data 16 de març de 2019 certifica que no consta cap reserva de l'estoig d'euros andorrans a nom d'A. G. B. amb número de cens XXXXX.

RESULTANT SEGON.- El Ministeri Fiscal considera els fets com a constitutius d'un delictes major de creació mediata de document inveraç per particular i d'un delictes menor d'usurpació d'identitat, tipificats, respectivament als articles 438.1 i 448 del Codi Penal, dels que n'és responsable penal en concepte d'autor l'acusat A. G. B..

Remarca a l'acte del judici oral davant la negativa dels fets per part de l'acusat que la reserva i pagament de l'estoig de monedes de la Sra. M. J. G. G. fou efectuat amb la tarja de la seva titularitat, reserva per la qual s'havien de facilitar unes dades, com el número de cens i la data de naixement, que exclouen la possibilitat d'error. Demana se li imposi la pena de divuit (18) mesos de presó condicional, amb un període de suspensió de la condemna de 4 anys, així com el pagament de les despeses processals causades, sense que hi hagi lloc a responsabilitat civil.

RESULTANT TERCER.- La defensa del processat, el Llettrat Sr. Antoni Riestra González de Ubieta, discrepa del relat de fets i qualificació jurídica del Ministeri Fiscal.

En primer terme, posa de relleu que es tractaria de versions contradictòries entre el seu defensat i la seva antiga parella Sra. M. T. D., tenint més força la del seu representat tota vegada que el Sr. A. G. B. ha declarat de manera invariable el mateix des de bon començament. La testimoni Sra. M. T. D., i ex parella de l'acusat, ha anat variant al llarg del procediment e inclús admet haver mentit.

Afegeix que els euros en litigi encara no han estat recollits segons certificat del Govern que figura al foli 67. També que el Sr. A. G. B. no ha consultat cap base de dades al seu abast en la seva qualitat de funcionari públic de policia (foli 32) i al·lega en la seva defensa que el mateix no ha reservat ni recollit el seu joc d'euros.

Considera així que no hi ha prova de manera inequívoca per imputar al seu representat la comissió dels delictes pels quals se l'acusa i davant el dubte i en aplicació del principi "*in dubio pro reo*" demana la seva absolució

De manera subsidiària estima que no existeix correspondència entre els tipus penals objecte d'acusació i els fets descrits pel que en aplicació del principi de taxativitat penal procedeix igualment l'absolució del Sr. A. G. B..

A l'acte del judici oral eleva a definitiu el seu escrit de conclusions provisionals

CONSIDERANT PRIMER.- Els fets declarats provats no són legalment constitutius del delicte major de creació mediata de document inveraç, tipificat a l'article 438.1 del Codi Penal.

Aquest delicte, consisteix, segons el seu redactat en provocar "*que un funcionari en exercici de les seves funcions consigní o enregistri en documents, fitxers llibres o registres públics, declaracions, actes o fets que no s'han produït o que no s'han emès, o en forma diferent de la que ha estat consignada, i sobre les quals l'instrument públic en faci prova enfront de tercers*". El concepte *instrument públic* atorga un caràcter restrictiu als termes *documents, fitxers llibres o registres públics*, perquè exigeix *que en faci prova enfront de tercers*.

El fet de reservar via on-line un joc de monedes d'euros andorrans al servei de tràmits del Govern d'Andorra per la seva adquisició utilitzant el número de cens i dades personals d'un tercer no es pot encabir en aquest tipus penal, doncs la conducta consistent en que l'agent o subjecte actiu del delicte hagi provocat que un funcionari l'enregistri o consigní de dades o fets que no s'hagin produït o s'hagin produït de forma diferent de manera que el document inveraç faci prova enfront de tercers no s'ha

realitzat i consegüentment el delictes de creació mediata de document invertejat per un particular no es considera degudament constituït, pel que procedirà decretar la lliure absolució de l'acusat d'aquest delictes.

No obstant i derivat de l'anterior si es considera legalment constituït el tipus penal de l'article 448 del Codi penal, delictes menor d'usurpació d'identitat, que castiga amb una pena de presó de fins a 2 anys el qui usurpi la identitat d'altre (sense perjudici de les penes que corresponguin als altres delictes que hagi comés), atès que ha restat degudament acreditat que en la reserva feta del joc de monedes es va consignar el número de cens i les dades de naixement de la Sra. M. J. G. G. a fi d'obtenir les monedes d'euros andorrans que li corresponien sense que ella hagués tingut coneixement o ho hagués autoritzat, sent així el delictes degudament constituït malgrat no hagin estat aquestes monedes recollides, doncs així consta al foli 67 de les actuacions per certificat del departament de govern encarregat de la seva tramitació per quant es tracta d'un delictes de mera activitat que no exigeix necessàriament un resultat danyós.

Dit això però la prova practicada no ha permès acreditar que l'autor material d'aquest delictes hagi estat l'acusat A. G. B. encara que s'hagin utilitzat les seves dades bancàries al moment d'efectuar la reserva i liquidació dels euros encomanats.

D'una banda, el mateix acusat ho ha negat de manera invariable tan bon punt s'inicià el procediment arran de la denúncia formulada per la Sra. M. J. G. G..

D'altra, no ha quedat desvirtuat que la Sra. M. T. D.S, parella sentimental de l'acusat, aleshores, hagi pogut utilitzar la tarja de crèdit del seu company, tal i com aquest ho te declarat doncs ella tenia els comptes embargats i en moment puntuals n'havia fet us, sent, a més, les versions que sobre els fets d'autes ha anat donant al llarg de la instrucció certament contradictòries.

Cal remarcar que no s'ha acreditat que l'acusat hagi tingut coneixement de les dades personals de la denunciant, tota vegada que, verificat si aquest havia consultat les bases de dades a les que per la seva qualitat de policia tenia accés, el resultat es negatiu. Així consta a l'informe del foli 32 de les actuacions de data 16 de novembre del 2015, on el Cap del grup d'informàtica del Servei de policia, tècnic informàtic núm. TI003, que responent a l'ofici de la batlle instructora diu: ... " *s'ha realitzat una recerca al registre informatitzat de les consultes amb un resultat negatiu. No consta cap consulta a la fitxa de la Sra. M. J. G. G. en el període demanat.*"

I per últim, però no menys important, tenint en compte el resultat de la diligència efectuada per aquest Tribunal una vegada celebrada la vista oral del judici en tràmit de millor proveir, consta, segons certificat emès pel Sr. J. T. M., que l'acusat Sr. A. G. B. no ha reservat ni ha recollit el joc de monedes que li corresponen, apareixent així certament inversemblant dur a terme tota una operativa falsària per aconseguir els euros d'un tercer i no manifestar interès pels propis.

Per l'exposat aquest Tribunal estima que no s'ha establert prova de culpabilitat contra A. G. B. i essent bàsica l'aplicació de la presumpció d'innocència, com a principi cardinal en el procediment penal de qualsevol estat de dret i del qual el principi "*in dubio pro reo*" es una expressió particular procedeix decretar la seva lliure absolució dels delictes que se li imputen.

CONSIDERANT SEGON.-Atesa l'absolució no escau efectuar cap pronunciament en matèria de responsabilitat civil, havent de declarat d'ofici les despeses processals causades.

VIST les disposicions legals aplicables al present cas, en nom del poble andorrà,

DECIDIM

ABSOLDRE A. G. B. del delicte major de creació mediata de document inveraç per particular i del delicte menor d'usurpació d'identitat, declarant d'ofici les despeses processals causades.

Contra aquesta resolució es pot interposar recurs d'apel·lació per davant d'aquest Tribunal de Corts, en el termini de quinze dies següents a la seva notificació.

Així per aquesta nostra sentència, ho manem i signem.