

Núm. de Causa: Execució OP -5080107/2018
Núm. de Rotlle TSJP 0000037/2019

AUTE 74-2019

PARTS:

Apel·lant: MINISTERI FISCAL

Apel·lat: Sr. J.B.R.

Advocada: Sra. Esther DOMINGUEZ ROMERO

COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:

President: Sr. Yves PICOD

Magistrades: Sra. Marie CONTE

Sra. Fátima RAMÍREZ SOUTO

Andorra la Vella, a vint-i-quatre de setembre de dos mil dinou.

En el recurs d'apel·lació interposat contra l'Aute de data 18 de març de 2019 dictat per la Batlle instructora, en el marc de l'execució de l'Ordenança penal dictada en la causa de referència, seguida pel delicte menor de conducció de vehicle automòbil amb un grau d'alcoholèmia superior a 0,8 g/l/s. Els components del Tribunal Superior de Justícia expressats al marge s'han constituït per a la vista i decisió, és ponent la **Sra. Fàtima RAMIREZ SOUTO**.

ANTECEDENTS DE FET

I.-RESULTANT: que la Batlle instructora va dictar Ordenança penal en data 19 de juny del 2018, recaiguda en la causa 5080107/2018, per la qual es condemnà a J.B.R. com autor responsable d'un delicte menor de conducció de

vehicle automòbil amb un grau d'alcoholèmia superior a 0,8 g/l/s, a la pena, entre altres, de 15 dies d'arrest nocturn condicional, amb un termini de suspensió de la condemna de 2 anys.

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 resolució, i per informe emès pel Ministeri Fiscal de data 18 de febrer de 2019, s'interessà la revocació total de la suspensió de la condemna privativa de llibertat condicional imposada a J.B.R., dictant-se Aute en data 18 de març del 2019, pel qual s'acordà:

“Primer. Revocar parcialment la condemna de quinze (15) dies d'arrest nocturn condicional, amb un termini de suspensió de la condemna de 2 anys, imposada a J. B. R., per raó de l'Ordenança penal dictada en data 19 de juny de 2018, recaiguda en la causa enregistrada amb el número 5080107/2018, fixant-se el termini efectiu de compliment de dita pena en set (7) dies d'arrest nocturn ferm a complir al Centre Penitenciari d'Andorra, durant un període de deu (10) hores diàries, en unitat separada.

*Segon Substituir la pena de set (7) dies d'arrest nocturn ferm a complir al Centre Penitenciari d'Andorra, durant un període de deu (10) hores diàries, en unitat separada, per la pena de **catorze (14) dies d'arrest nocturn domiciliari, durant un període de deu (10) hores diàries**, de conformitat amb les disposicions i equivalències previstes a l'article 66, apartat 1) del Codi Penal”.*

III.- RESULTANT: que contra l'esmentat aute interposà recurs d'apel·lació el Ministeri Fiscal, sol·licitant que es revoqui l'aute recorregut, en el sentit que s'acordi la revocació total de la pena imposada per Ordenança penal de data 19 de juny de 2018, i no s'acordi en cap cas la substitució de la pena de 7 dies d'arrest nocturn revocada a B. per la pena de 14 dies d'arrest nocturn domiciliari, tenint en compte la reincidència del condemnat en la comissió de nous delictes del mateix tipus delictiu i havent transcorregut un període inferior a 7 mesos entre la condemna objecte d'execució i la nova condemna recaiguda en la causa de guàrdia 111/20198, tot sol·licitant la revocació íntegra de la pena revocada.

IV.- RESULTANT: que la defensa de J.B.R. s'oposa al recurs formulat pel Ministeri Fiscal, sol·licitant l'íntegra confirmació de l'aute recorregut per considerar-lo correcte.

FONAMENTS DE DRET

I.-CONSIDERANT: que el Ministeri Fiscal impugna la resolució recorreguda demanant amb caràcter principal que la revocació de la suspensió de la condemna sigui total i no parcial i subsidiàriament, que es deixi sense efecte la substitució de la pena d'arrest nocturn ferm per la d'arrest nocturn domiciliari

J.B.R. va ser condemnat per ordenança penal de data 19 de juny del 2018 per un delicte menor de conducció de vehicle automòbil amb un grau de alcoholèmia superior a 0,8 g/l de sang, a més de a la pena de sis mesos de privació del permís de conduir, a la pena de 15 dies d'arrest nocturn condicional, amb un termini de suspensió de dos anys.

Per ordenança penal de data 16 de febrer del 2019 J.B.R. ha estat novament condemnat per un delicte menor de conducció de vehicle automòbil sota els efectes de les drogues amb perill concret per a la vida o la salut de les persones, un delicte menor de consum de droga tòxica amfetamina i una contravenció penal de consum de cànnabis, infraccions comeses el mateix dia 16 de febrer de 2019.

J.B.R. va delinquir durant el període de la suspensió de l'execució de la pena, incomplint la condició de no tornar a delinquir, i per tant, en aplicació de l'article 64.3 del Codi Penal s'havia d'ordenar que s'executés totalment o parcialment la pena suspesa.

La Batlle d'instrucció acorda la revocació parcial de la pena suspesa en atenció a l'edat del condemnat -vint anys i nou mesos en el moment del dictat de la resolució- i la seva immaduresa i també acorda la substitució de la pena d'arrest nocturn ferm per la d'arrest domiciliari per a facilitar la seva reinserció social.

Com ha dit reiteradament la Sala, 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 posant de manifest si l'expectativa en què es va fonamentar la suspensió de l'execució de la pena –la reinserció social del condemnat– pot o no ser mantinguda i revelen la perillositat criminal de l'autor per la seva tendència a la repetició de fets delictius.

El recurrent va cometre, vuit mesos després de que li fos concedida la suspensió de l'execució de la pena de quinze dies d'arrest nocturn, dos delictes, essent un d'ells de la mateixa naturalesa pel què va ser condemnat en la present

causa- delictes menor de conducció de vehicle automòbil amb un grau de alcoholèmia superior a 0,8 g/l de sang.

Aquestes circumstàncies demostren el nul efecte dissuasiu en la repetició de conductes delictives que ha tingut l'anterior condemna i fan que el pronòstic de perillositat criminal sigui negatiu, davant l'existència d'un alt risc que segueixi cometent nous fets delictius, raons per les quals resulta adequada la revocació total de la suspensió de la pena sol·licitada pel Ministeri Fiscal en no poder-se mantenir l'expectativa en què es va fonamentar la suspensió de l'execució de la pena.

L'edat del Sr. B. i, derivada de la mateixa, la seva immaduresa són circumstàncies que ja han estat valorades per a reduir les penes imposades en aplicació de l'article 54 del Codi Penal, i considerem que no poden fonamentar la revocació parcial de la suspensió ja que li faltava poc per a complir els 21 anys quan va tornar a delinquir i la seva conducta evidencia la ineficàcia que ha tingut l'anterior condemna com element de dissuasió de la comissió de nous fets delictius.

La pena ferm a complir és de curta durada i la modalitat d'arrest imposada permet compatibilitzar el seu compliment amb l'activitat laboral del condemnat, afavorint així la seva reinserció. Constant que el Sr. B. finalitza la seva jornada laboral a les 24 hores i la inicia a les 12 hores, l'horari de compliment de l'arrest es fixa de les 01:00 hores a les 11:00 hores llevat que s'hagi produït una modificació de la seva jornada laboral que determini la fixació del horari de compliment.

La pretensió principal del Ministeri Fiscal ha de ser estimada, el que fa que sigui innecessari l'anàlisi de la pretensió subsidiàriament efectuada, la qual, en el seu cas, hauria d'haver estat també estimada en aplicació de la doctrina d'aquesta Sala sobre la impossibilitat de substitució de les penes en el cas de revocació de la suspensió.

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 inseguretats 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 que se li revoca la pena per haver tornat a delinquir, dins del termini de suspensió.

En conseqüència, la pena d'arrest nocturn no pot ser substituïda per una altra modalitat d'arrest.

II.- CONSIDERANT: que es declaren d'ofici 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.- ESTIMAR el recurs d'apel·lació interposat pel Ministeri Fiscal contra el aute de data dictat per la Batlle d'Instrucció en l'executòria 5080107/2018.

2.- REVOCAR dit aute en el sentit d'acordar la REVOCACIÓ TOTAL de la suspensió de l'execució de la condemna de quinze dies d'arrest nocturn imposada a J.B.R., què haurà de complir en el centre penitenciari amb un horari de les 01:00 hores a les 11:00 hores.

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

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