

CONCEPTE : Incident de nul·litat
Ponent : M.I. Sr. PIJUAN

20-06

Rotlle núm. 17/06
Causa núm. 212-4/03

A U T E

Andorra la Vella, als vint-i-cinc de maig de l'any dos mil cinc.

RESULTANT: Que per sentència dictada en data vint d'abril de dos mil sis aquest Tribunal, estimant el recurs d'apel·lació interposat per la representació processal del Sr. Sadurní I.I. contra la sentència dictada pel Tribunal de Corts en 20 de setembre del 2005 en la causa TC-212-4/03, va revocar íntegrament dita sentència i condemnar a l'acusat Sergi A.E. com a responsable penalment en el concepte d'autor d'un delictes major d'estafa, sense la concurrència de circumstàncies modificatives de la responsabilitat penal, a la pena de SIS MESOS DE PRESÓ CONDICIONAL, al pagament de les despeses processals causades en la primera instància i a indemnitzar al Sr. Sadurní I.I. en la quantitat de 35.005'67 euros, amb els interessos del paràgraf primer de l'article 74 del anterior Codi Penal.

Contra l'esmentada sentència, la representació processal del senyor Sergi A.E. ha formulat incident de nul·litat d'actuacions per vulneració del dret a la jurisdicció sol·licitant que, un cop admès i tramitat el incident, es dicti resolució declarant la nul·litat de l'esmentada sentència.

RESULTANT: Que de la sol·licitud de nul·litat d'actuacions se'n donà vista al Ministeri Fiscal, oposant-se a la demanda de nul·litat per no desprendre's de

l'examen de les actuacions cap vulneració dels drets fonamentals reconeguts en l'article 10 de la Constitució.

Per la seva banda, la representació processal del senyor Sadurní I.I. també s'oposà a l'incident de nul·litat.

CONSIDERANT: Que, d'acord amb el que disposa l'article 18 bis apartat 3 de la Llei Transitòria de Procediments Penals, l'incident de nul·litat d'actuacions sols hi cap contra les sentències o resolucions fermes en el procediment de les quals s'hagi produït una vulneració del dret fonamental a la jurisdicció reconegut en l'article 10 de la Constitució si bé, com es disposa el en mateix apartat 3 de l'esmentat article, sols es pot demanar la anul·lació de la sentència o resolució ferma quan la vulneració de l'esmentat dret fonamental no hagi pogut ésser denunciada anteriorment. D'això en resulta el caràcter inequívocament excepcional de l'incident de nul·litat d'actuacions doncs la norma general és, com disposa l'apartat 1 del mateix article 18 bis, que la vulneració del dret fonamental a la jurisdicció ha de fer-se valer per la persona directament afectada fent ús "de tots els recursos i remeis jurisdiccional que corresponguin ordinàriament".

En el present cas, la demanda de nul·litat d'actuacions formulada per la representació processal del Sr. Sergi A.E. es fonamenta: 1r) en que la sentència impugnada vulnera el dret a la jurisdicció, al procés degut i a la defensa, reconeguts a l'article 10 de la Constitució, puix la condemna es basa en proves constituïdes per uns actes administratius que són o bé nuls, o bé ineficaços, o bé que no es va notificar degudament, i que el seu defecte en la notificació va impedir en el seu moment l'accés a la jurisdicció, a un judici degut i a la defensa del administrat-condemnat: 2n) en que la sentència impugnada vulnera el dret a la jurisdicció i al procés degut per fer una interpretació del tipus penal aplicable extensiva *in malam partem*; i, 3r) en que la sentència impugnada incorre en un error evident, i per tant en manca de racionalitat, la qual cosa suposa la vulneració al dret al judici degut.

Pel que fa al primer motiu, fonamentat en una pretesa nul·litat d'uns actes administratius que, al parer de la part que proposa l'incident, haurien integrat prova de càrrec per dictar la condemna del Sr. Sergi A.E., s'ha de dir que la regularitat dels actes administratius referents a la sol·licitud de construcció formulada per l'esmentat acusat a l'Hble. Comú d'Encamp es una qüestió aliena a l'àmbit penal i que en res por afectar a l'existència del element essencial del delictes d'estafa, com és l'engany, que aquest Tribunal va apreciar, valorant la prova practicada en la primera instància, en l'acusat Sergi A.E.

perquè, tot i sabent des el començament dels tractes amb el perjudicat Sr. Sadurní I.I., i en el precís moment de l'atorgament de l'escriptura publica de compravenda, que la parcel·la era travessada per un camí comunal que reduïa la superfície construïble de 190 m2, va amagar aquests circumstància al comprador.

Tampoc pot prosperar la demanda de nul·litat pels motius segon i tercer, que la sentència impugnada "vulnera el dret a la jurisdicció i al procés degut per fer una interpretació del tipus penal aplicable extensiva *in malam partem*" i que "incorre en un error evident, i per tant en manca de racionalitat, la qual cosa suposa la vulneració al dret al judici degut". Ja ha estat reiteradament dit pels Tribunals que el dret fonamental a la jurisdicció, entès com el dret a l'accés a la jurisdicció, en l'àmbit del procés penal és el dret de provocar, amb l'exercici de l'acció penal, una actuació processal que acabi amb una resolució definitiva, sigui en quan al fons de l'assumpte, sigui de tipus processal. Comprèn, doncs, el dret a obtenir una resolució judicial raonada i fonamentada en dret i que doni cabdal resposta a les pretensions formulades per la part, sigui o no favorable als interessos de la part. I s'ha d'afirmar que també es satisfà el dret a la jurisdicció quan es dicta una resolució de tipus processal, com és la de no admissió a tràmit d'una querella, si es fa d'acord amb les normes reguladores del procediment penal, doncs qui exercita l'acció penal no té un dret absolut a la incoació del procediment penal sinó tan sols a un pronunciament motivat i fonamentat en dret. I també ha estat dit que l'incident de nul·litat d'actuacions no és una tercera instància.

En el present cas, la sentència condemnatòria està motivada i fonamentada en prova de càrrec, vàlidament obtinguda i contradictòriament practicada en la primera instància, i aquesta prova ha acreditat la realitat d'uns fets que aquest Tribunal ha considerat típicament constitutius del delictes major d'estafa.

Per tot el que s'ha exposat, procedeix desestimar l'incident de nul·litat d'actuacions interposat per la representació processal del Sr. Sergi A.E.

CONSIDERANT: Que les despeses del present incident han de declarar-se d'ofici.

Vist la legislació vigent,

La Sala Penal del M.I. Tribunal Superior de Justícia d'Andorra,

A C O R D A

Desestimar l'incident de nul·litat d'actuacions promogut per la representació processal del senyor Sergi A.E. contra la sentència de data vint d'abril del dos mil sis dictada per aquesta Sala Penal del Tribunal Superior de Justícia, declarant d'ofici les despeses processals causades en aquest incident.

Així ho acorden, manen i signen els Magistrats de la Sala Penal del Tribunal Superior de Justícia, en dono fe.