

SENTÈNCIA

Magistrats Srs.

Enric ANGLADA FORS

Anna ESTRAGUÉS ARMENGOL

Canòlic MINGORANCE CAIRAT

Andorra la Vella, 17 d'abril del 2019

VIST en judici oral i públic pel Molt Il·lustre Tribunal de Corts, la causa núm. 6000168/2018, seguida pel presumpte delictes major de d'apropiació indeguda, contra C. B. B., nascuda el 29 de juny de 1960 a Madrid (Espanya), filla de Mateo i Maria Pilar, de nacionalitat espanyola, , qui no compareix malgrat estar degudament citada; defensada per la lletrada Sra. Dory GARCIA FERNANDEZ; és part acusadora el Ministeri Fiscal representat pel Sr. Ivan ALÍS SALGUERO; és ponent i redactora de la sentència la Magistrada Sra. Canòlic MINGORANCE CAIRAT.

RESULTANT PRIMER.- Són fets provats i així es declara, que C. B. B. entre gener del 2007 i novembre del 2009, treballà per compte de l'empresa C. I. A., SA en qualitat d'operadora administrativa. Entre les seves tasques hi havia la de vendre els bitllets de bus de la línia Andorra-Portugal a les oficines. També recepcionava dels conductors les matrius dels bitllets que venien directament a l'autobús, i l'efectiu resultant de les vendes fetes directament pels xofers. En aquell moment, l'operadora efectuava un full de liquidació on constaven els bitllets venuts i l'efectiu rebut, quadrant ambdós imports, full que era signat per l'operadora i pel conductor. Tot l'efectiu obtingut de la venda dels bitllets, es guardava en una caixa metàl·lica que tancava amb clau, restant la clau a la oficina, a disposició de les tres operadores, fins al final del dia, quan C. B. B., com a encarregada, efectuava l'ingrés del metàl·lic al compte bancari de l'empresa, i lliurava els fulls de liquidació, juntament amb el document bancari d'ingrés al departament d'administració i comptabilitat.

En diverses ocasions, en dates no determinades però dins el període comprès entre gener del 2008 i desembre del 2009, C. B. B. no efectuà el corresponent ingrés bancari de l'efectiu, apropiant-se'l, i ingressant-lo

posteriorment als seus comptes bancaris. Com a mínim, sostragué 1.390 € que ingressà al seu compte personal de Banc Internacional d'Andorra (XXXXXXXXXX), altres 10.410 € que ingressà al seu compte XXXXXXXXX de Banc Sabadell d'Andorra, i 1.900 € més que ingressà al compte XXXXXXXXX de Crèdit Andorrà.

L'any 2009 s'efectua una auditoria a l'empresa en relació a la línia regular Andorra-Portugal, on es posa de manifest que comprovats els viatges efectivament realitzats hi ha una diferència molt important entre el nombre de viatgers i els bitllets liquidats, i encara més respecte als bitllets liquidats i no ingressats al banc.

Un cop conegut pels responsables de la cooperativa aquest fet, el mes de setembre del 2009 s'instal·la un nou programa informàtic de gestió de les liquidacions, on cada full de liquidació està identificat amb el nom i número d'una de les operadores. A data 2 d'octubre, s'efectuà el primer tancament. El cap operatiu obtingué del programa informàtic el llistat de les liquidacions realitzades per C. B. B., i en presència de la resta d'operadores controlà els calaixos de la taula de treball de C. B. B. on trobà un feix de documents inherents a vendes de bitllets de la línia Andorra-Portugal que no havien estat lliurats.

RESULTANT SEGON.- El Ministeri Fiscal, en el decurs de la vista oral, eleva a definitiva la seva qualificació provisional, i considera els fets com a constitutius d'un delictes major d'apropiació indeguda per una quantia superior a 6.000 €, delictes tipificat i penat a l'article 213 del Codi Penal, posat en relació amb l'article 209 apartat e) del mateix text legal. Atès que considera que la quantitat sostreta és amb caràcter de mínims a manca de prova, però que el total de bitllets no liquidats o liquidats i no ingressats ascendeix a més de 100.000 €, pel que sol·licita que li sigui imposada una pena de 30 mesos de presó condicional, amb un termini de suspensió de la pena de 4 anys, així com que sigui condemnada al pagament de les despeses processals causades.

RESULTANT TERCER.- El lletrat Sr. Marc MAESTRE RIFA considera que malgrat no hi ha prova directa, sí indicis suficients per a determinar l'autoria i abast de la sostracció. S'adhereix a la qualificació del Ministeri Fiscal, però considera que a la vista de la incompareixença de la processada, i la impossibilitat de qualificar la condemna, la pena de presó ha de ser ferma i no condicional com sol·licita el Ministeri Fiscal.

En concepte de responsabilitat civil, reclama els 13.550 € que C. B. B. hauria ingressat als seus comptes, producte del delictes.

RESULTANT QUART.- La lletrada Sra. Dory GARCIA FERNANDEZ no es mostra, en el seu escrit de qualificació provisional, d'acord amb els fets exposats, afirmant que no hi ha prova, sinó mers supòsits. Que les claus de la caixa on es guardava l'efectiu eren a l'abast de tots els empleats, i ni tant sols està acreditat qui fa els ingressos als comptes de la seva representada, pel que sol·licita la seva lliure absolució.

En l'acte de la vista oral, eleva a definitiva la seva qualificació provisional.

CONSIDERANT PRIMER.- Si bé és cert que no s'aprecia en el decurs de la vista oral prova directa dels fets d'autores, si concorren els següents indicis que posats en relació acrediten l'existència dels fets típics tal i com han estat exposats en el resultant de fets provats:

Tant C. B. B. com les altres dues operadores efectuaven vendes de bitlles a l'oficina i redactaven i signaven els fulls de liquidació amb els xofers, però, a més, C. B. B. era la persona encarregada de la custòdia de l'efectiu i d'efectuar els ingressos bancaris, pel que tenia accés privilegiat tant als fons com als fulls, restant en la seva custòdia, de manera prioritària.

Quan l'empresa efectua l'auditoria sobre la línia Andorra-Portugal, durant el període comprès entre gener 2008 i agost 2009, n'apareix que hi ha vendes de bitllets no liquidats per valor de 42.879'76 €, i bitllets de viatges liquidats però no ingressats per valor de 107.137'58 €. Si es compara amb la xifra de bitllets efectivament liquidats i ingressats, 381.755 €, estem parlant d'un 28'21 % del total dels bitllets venuts, percentatge massa elevat per a poder ser atribuït a errors en el comptatge. Per tant, de la anàlisi de les dades d'auditoria n'apareix que d'una banda, una part dels bitllets venuts no han estat liquidats, i per tant, haurien de ser els venuts a la oficina, i d'altra banda, part de les liquidacions efectuades amb els xofers no han estat ingressades al banc, ni els fulls de liquidacions lliurats a administració, doncs si haguessin estat lliurats sense el corresponent full de liquidació haurien saltat les alarmes en el moment de quadrar l'assentament comptable.

CONSIDERANT SEGON.- En el present cas, és determinant que després de la instauració del nou programa informàtic, -que permet vincular cada liquidació amb una operadora, i saber quines liquidacions han estat escrites i impreses, sense necessitat de recórrer a les efectivament presentades-, les liquidacions efectuades amb els xofers per C. B. B. no quadren amb els fulls efectivament

presentats. Doncs no només no s'havia efectuat el corresponent ingrés bancari, sinó que a més els fulls de liquidació no havien estat lliurats, sinó que es trobaven al seu calaix, de manera desordenada, segons es fa constar a l'informe efectuat pel cap d'operacions, el que es correspon de manera precisa, amb el "modus operandi" que havia palesat l'informe d'auditoria. Per tant, únicament pel que fa al mes de setembre, C. B. B. havia deixat d'ingressar i lliurar les els fulls de liquidació per un import de 1.377'50 €, import prou important per no ser atribuït a un error involuntari. No consta tampoc en l'informe elaborat a la data i consignat per la resta d'operadores que s'hi trobessin diners en efectiu pendents d'ingressar, sinó només "un feix de documents desordenats", el que no sembla respondre a un retard en la presentació de la documentació a comptabilitat, i més tenint en compte que hi havia liquidacions pendents des de feia 25 dies, segons consta en dit informe.

CONSIDERANT TERCER.- A banda dels indicis anteriors, comprovats els registres de la Caixa Andorrana de Seguretat Social, en el període d'autes, C. B. B. no efectuà cap altra activitat professional retribuïda, com constatà l'agent de policia PO120, pel que el fet que s'ingressessin als seus comptes personals 13.550 € en efectiu, durant aquell període, quantitats que no corresponen a la seva nòmina que era ingressada per transferència bancària, ha de ser tingut com un indicatiu més dels fets típics, a banda que coneguem o no la identitat de qui efectuà l'ingrés, doncs en qualsevol cas fou a benefici de C. B. B..

CONSIDERANT QUART.- En darrer terme, s'ha de deixar palesa la conducta de C. B. B. des del moment en que tingué coneixement de la investigació que dona lloc al present procediment. I en aquest sentit no és principalment el fet que abandonés no només el lloc de treball, sinó també el país, sinó també la seva actitud processal, doncs en cap moment ofereix una explicació, ni que sigui merament verbal, dels ingressos en efectiu sobre els seus comptes i això malgrat les nombroses ocasions per a explicar-se fins i tot a través de diverses comissions rogatòries. Doncs un cop constats els indicis anteriors, corresponia a la seva pròpia defensa oferir una explicació que justificu els mateixos, havent preferit la processada optar pel silenci, sense facilitar cap aclariment respecte a l'origen dels ingressos en efectiu sobre els seus comptes.

CONSIDERANT CINQUÈ.- Establerts els fets, pel que fa a l'element subjectiu, cal tenir per provat l'ànim de lucre pel mer relat dels fets provats, doncs es deriva lògicament que els imports ingressats en efectiu als seus comptes

bancaris personals implicaren un increment patrimonial que gairebé igualava a l'obtingut del seu treball en el mateix període temporal, i del que es beneficià a títol personal, i en perjudici del seu patró, que era a qui corresponia rebre el cobrament dels bitllets de bus.

CONSIDERANT SISÈ.- La quantificació del perjudici s'efectua en base als fons efectivament ingressats als comptes de C. B. B., pel que està clarament determinat en l'import de 13.550 €, doncs ve acreditat pels extractes bancaris obtinguts en el curs de la investigació patrimonial efectuada en fase d'instrucció, sense que hi hagi discussió sobre el fet que superi tant el llindar legal dels 600 € previst a l'article 213 del Codi penal, com aquell altre, de 6.000 €, previst pel tipus agreujat a l'apartat e) de l'article 209 del Codi penal.

CONSIDERANT VUITÈ.- Els fets declarats provats són doncs constitutius d'un delict major d'apropiació indeguda, apreciant la circumstancia de l'apartat f) del punt 1 de l'article 209, en ser el valor del perjudici superior als 6.000 €, i donar-se els elements propis del tipus, com ja ha estat exposat en els anteriors considerants.

CONSIDERANT NOVÈ.- De l'esmentat delict n'és responsable, en concepte d'autora, C. B. B. per haver realitzat personalment els fets punibles d'acord amb el previst als articles 20 i 21 del Codi Penal.

No concorren circumstàncies modificatives de la responsabilitat penal.

CONSIDERANT DESÈ.- L'article 56 del Codi Penal disposa que "El tribunal fixa la pena de manera raonada, dins els límits establerts per la llei, segons el que resulti de l'aplicació dels articles anteriors, valorant les circumstàncies atenuants i agreujants concurrents i, en general, la gravetat del fet, les circumstàncies personals i la reinserció social assolida pel condemnat o les expectatives que afavoreixin una futura reinserció (...)". Atès l'exposat es valora d'una banda el temps transcorregut des dels fets d'auto, prop d'uns 10 anys, i d'altra banda la gravetat i voluntarietat dels mateixos, així com l'actitud de la encausada, que no ha permès conèixer les seves circumstàncies personals actuals.

Valorat l'anterior s'imposa a C. B. B. la pena de 15 mesos de presó condicional, amb un termini de suspensió de la pena de 4 anys.

CONSIDERANT ONZÈ.- En concepte de responsabilitat civil, s'escau acordar una indemnització a favor de la societat C. I. A., SA, constituïda com a acusació particular, de 13.550 €, quantitat fixada d'acord amb el previst en el Considerant sisè.

CONSIDERANT DOTZÈ.- Altrament, de conformitat amb les disposicions dels articles 174 i 175 del Codi de Procediment Penal, la processada ha de ser condemnada al pagament de les despeses processals causades, a acreditar en període d'execució.

CONSIDERANT TRETZÈ.- Tenint en compte les disposicions legals citades i altres de pertinent aplicació, en nom del poble andorrà,

DECIDIM

Condemnar C. B. B., en rebel·lia processal, com a autora penalment responsable del delictes major d'apropiació indeguda, causant un perjudici d'un import superior a 6.000 €, sense que concorrin circumstàncies modificatives de la responsabilitat penal, a la pena de QUINZE MESOS DE PRESÓ CONDICIONAL, amb un termini de suspensió de la pena de 4 anys.

En concepte de responsabilitat civil, C. B. B. haurà d'indemnitzar a la Companyia Interurbana Andorrana, SA en l'import de TRETZE MIL CINC-CENTS CINQUANTA EUROS (13.550 €).

Es condemna també a C. B. B. al pagament de les despeses processals causades, a acreditar en període d'execució.

Atès que la present resolució ha estat dictada en rebel·lia, cas de presentar-se la condemnada, pot interposar recurs d'audiència en el termini de 15 dies, d'acord amb el previst al capítol IV del títol desè del Codi de procediment penal.

Pel que fa a l'acusació, contra la present sentència pot interposar recurs d'apel·lació en el termini de 15 dies naturals a comptar de la notificació de la present, d'acord amb el previst als articles 195 i següents del Codi de Procediment Penal.

Així per aquesta nostra sentència, ho manem i signem.