

Rotlle núm. 35/06
Causa núm. 239-4/05

A U T E

A la Vila d'Andorra la Vella, a trenta de desembre de dos mil sis.

ANTECEDENTS DE FET

I.- RESULTANT: Que en data 23 de novembre de 2006 aquesta Sala Penal del Tribunal Superior de Justícia dictà sentència el Fallo de la qual contenia els següents pronunciaments:

1- Desestimar els recursos d'apel·lació interposats pel Ministeri Fiscal i per la representació processal de l'acusat J.H.S. contra la sentència dictada pel Tribunal de Corts en data 5 de juliol del 2006 en la causa 239-4/05 i estimar parcialment el recurs d'apel·lació interposat per la representació processal de l'acusada M.A.M..

2.- Revocar parcialment la sentència dictada pel Tribunal de Corts en el sol sentit de reduir la quantia de la pena de multa imposada a l'acusada M.A.M. pel delictes menor continuat de consum de droga tòxica a la suma de cinc-cents euros.

3.- Confirmar la resta de pronunciaments de la sentència apel·lada.

4.- Condemnar al recurrent J.H.S. al pagament de 1/3 de les despeses processals causades pel recurs, declarant-se d'ofici les altres 2/3 parts.

5.- Retornar la Causa al M. Iltre. Tribunal de Corts, amb certificació de la present Sentència, per al seu compliment i execució.

II.-RESULTANT: Que contra l'esmentada sentència, la representació processal del condemnat Sr. J.H.S. ha formulat incident de nul·litat d'actuacions per vulneració del dret fonamental a la jurisdicció, al procés degut i al dret a la defensa, amb l'argument de que la sentència d'aquest Tribunal ratificant la pena d'expulsió del Principat durant 10 anys imposada al Sr. J.H.S., en cas d'ésser efectiva dita expulsió, vulneraria el dret a la família reconegut en l'article 13.2 de la Constitució així com l'article 29 de la mateixa Constitució per quan que el Sr. J.H.S. no podrà gaudir del seu règim de visites al Principat. En base a això, la mateixa representació processal demana que, un cop admès i tramitat l'incident, s'acordés "retrocedir les actuacions al moment del tràmit d'al·legacions al recurs del Ministeri Fiscal i permetre formular recurs en quan als fets considerats com a provats en la del M.I. Tribunal de Corts".

III.-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 haver-se vulnerat cap dels drets fonamentals al·legats per la Defensa del condemnat Sr. J.H.S. ni havent cap raó objectiva per pensar que la pena d'expulsió imposada, considerada en sí mateixa, vulneri un dret constitucional perquè es conforme al principi de legalitat i està plenament justificada per les circumstàncies personals de l'esmentat condemnat

FONAMENTS DE DRET

I.-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, i sols es pot demanar

l'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 jurisdiccionals que corresponguin ordinàriament".

En el present cas, la representació processal del condemnat Sr. J.H.S. fonamenta el present recurs de nul·litat d'actuacions en què la pena d'expulsió que li fou imposada pel Tribunal de Corts, i ratificada per la sentència dictada per aquesta Sala Penal del Tribunal Superior de Justícia, si bé en el *petitum* de l'escrit del recurs demana "retrocedir les actuacions al moment del tràmit d'al·legacions al recurs del Ministeri Fiscal i permetre formular recurs en quan als fets considerats com a provats en la del M.I. Tribunal de Corts". És evident que es tracta d'un error i que el que hem d'entendre que es demana és que sigui deixada sense efecte la condemna a la pena d'expulsió del Principat imposada al condemnat Sr. J.H.S.

El recurs ha de desestimar-se tota vegada que no es fonamenta en la vulneració del dret fonamental a la jurisdicció, que és l'únic dret fonamental quina vulneració justifica l'incident de nul·litat d'actuacions i que, com ja té abastament declarat aquest Tribunal, en l'àmbit del procés penal compren 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, sempre d'acord amb les normes reguladores del procediment penal. El recurs es fonamenta en una presumpta vulneració del dret a la família que, encara en la negada hipòtesi de que s'hagués produït, no podria ser objecte de l'incident de nul·litat d'actuacions. La pena d'expulsió fou imposada pel Tribunal de Corts, i ratificada per aquest Tribunal, d'acord amb 12 legalitat i atenent la gravetat del delictes comès per l'acusat, un delictes major continuat d'introducció i venda de droga tòxica en gran quantitat. D'altra banda, com ja va fer notar aquest Tribunal en la seva sentència, l'expulsió no pot suposar privar al condemnat del dret a la pàtria potestat i a gaudir del règim de visites respecte del fill menor que té reconegut per sentència dictada en data 25 de febrer de 2005 pel

l'Hble. Tribunal Unipersonal del Batlle, Secció Civil, per la qual cosa en execució de sentència s'hauran d'adoptar les mesures convenients per conciliar la deguda execució de la pena d'expulsió temporal del Principat amb l'exercici per part del condemnat del dret a la pàtria potestat i a gaudir del règim de visites respecte del seu fill menor resident al Principat; que té reconegut; en l'esmentada sentència de l'Hble. Tribunal Unipersonal del Batlle, Secció Civil.

Per tot el que s'ha exposat, procedeix desestimar l'incident de nul·litat d'actuacions interposat pel la representació processal del condemnat Sr. J.H.S..

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

VISTES la Constitució, El Codi Penal, el Codi de Procediment Penal, la jurisprudència d'aplicació, i altres fonts del Dret del Principat d'Andorra,

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

ACORDA

Desestimar l'incident de nul·litat d'actuacions promogut per la representació processal del Sr. J.H.S. contra la sentència dictada per a que aquesta Sala Penal del Tribunal Superior de Justícia de data 23 de novembre del 2006, 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.