

Rotlle núm. 04/07
Causa núm. 245-1/02
Sentència núm. 11-07
Ponent M.I. Sr. Yves PICOD

S E N T È N C I A

Magistrats M.I. Srs.
Marie CONTE
Yves PICOD
Josep Maria PIJUAN CANADELL

Andorra la Vella, a vint-i-sis de març de dos mil set.

En el recurs d'apel·lació interposat pel Lletrat Sr. Ivan A.S. en defensa i representació de Roberto Pablo R. M., contra la sentència de data 20 de setembre de 2006 dictada pel M. Iltre. Tribunal de Corts en la Causa i Rotlle de referència, per un delictes major de tràfic de mercaderies sensibles. Sent part el Magfc. Ministeri Fiscal. Els components del Tribunal Superior de Justícia expressats al marge s'han constituït per a la vista i decisió, és ponent el M. Iltre. Sr. Yves PICOD.

ANTECEDENTS DE FET

I.-RESULTANT: Que el Tribunal de Corts dictà sentència de data 20 de setembre de 2006, amb la següent part

dispositiva: "FALLEM: que, hem d'absoldre i absolem Ivan C.T. del delict major del que venia acusat.

Que, hem de condemnar i condemnem a Carles Xavier C.T. com a responsable penal en concepte d'autor del delict major de tràfic de mercaderies sensibles, amb l'agreujant de reincidència i en situació de rebel·li processal, a la pena D'UN ANY DE PRESÓ i MULTA DE VINT-I-SET MIL (27.000) EUROS.

Que, hem de condemnar i condemnem a Roberto Pablo R. M. i Sergi M.S. com a responsables penals, en concepte d'autors del delict major de tràfic de mercaderies sensibles, sense la concurrència de circumstàncies modificatives de la responsabilitat penal, a la pena D'UN ANY DE PRESÓ CONDICIONAL I MULTA DE VINT-I-SET MIL (27.000) EUROS i a tots tres el pagament solidari de les despeses causades.

Decretem així mateix el comís dels vehicles intervinguts, el tabac incautat així com els mòbils i emissora de radio".

II.-RESULTANT: Que la precedent sentència es recolza en els següents fets que el Tribunal considera provats en el seu primer Resultant: "que, després d'una operació de seguiment, vigilància i identificació de persona i vehicle, durant la jornada del dia 26 d'octubre de 2.000, entre les 23,55 hores i les 00,20 hores del dia següent, el Servei de Policia controlà, a l'entorn del garatge de l'hotel La Solana, ubicat a la vila d'Arinsal, als processats Carles Xavier C.T. nascut el 11 de març de 1.967, de nacionalitat andorrana i amb antecedents penals, Roberto Pablo R. M., nascut el 13 d'abril de 1.976 de nacionalitat espanyola i sense antecedents penals i Sergio M.S. nascut el 19 de gener de 1975 de nacionalitat espanyola i amb antecedents penals, mentre efectuaven l'intercanvi de caixes de tabac del vehicle marca Citroen Evasion TD, model 2.1, de color blau, matrícula espanyola M-5672-XW, propietat de l'empresa de lloguer A. amb seu al Prat de Llobregat (Barcelona), que es trobava avariat, presentant la roda posterior totalment malmesa i el vidre de la part posterior tapats amb bosses de plàstic negres, que contenia un total de 18.250 paquets de tabac marca Regal Kinz Sise i Superkins valorats en 26.873 euros (4.471.250 Ptes.), a la furgoneta marca Nissan Vanette, matrícula AND-54930, propietat de Tabacs R.T. (TROTOM, S.A.), per compte del qual treballa el processat Roberto Pablo R. M., essent ambdues furgonetes, en el moment del control, amb les portes posteriors

obertes, molt pròximes l'una de l'altre, i entre mig d'aquestes, varis cartrons de tabac al terra.

Al moment del control els Agents van incautar vuit telèfons, una emissora de radio, el tabac i els vehicles.

Ver les 04,45 hores del mateix dia 27 d'octubre de 2.000, els Agent de Policia van controlar i detenir Ivan C.T. nat el 11 de març de 1.974, de nacionalitat andorrana i amb antecedents penals, quan tornava de la Seu d'Urgell, amb el vehicle marca Volkswagen golf, matrícula AND-A2495, propietat del seu amic David C. porter a la data dels fets de la discoteca V. qui la mateixa nit sense motiu aparent li hauria demanat, deixant estacionat al carrer de davant de la discoteca, el seu vehicle Range Rover matrícula AND-A8665, negant el processat qualsevol relació amb els fets d'autes.

Al moment d'efectuar el Control Policial, els Agents van escoltar clarament l'avís, via emissora de radio, "marchaos de aquí, unos tios llegan en furgoneta, marchaos, ya, vamos".

La plaça d'aparcament on era estacionada la furgoneta marca Citroen, anava a nom de la Sra. Victoria T.G. mare del germans C.T. havent-se trobat la targeta d'entrada al mateix en possessió del detingut Sergio M.S.

Al moment del judici es va visionar la cinta de vídeo presentada per la defensa d'Ivan C.T. referent a la filmació de la nit dels fets de l'interior i entrada de la discoteca VIPs, on s'observa la presència de certs Agents de Policia, els números 129 i 154, que és reconeixen, i l'entrada i sortida d'una persona d'aparença física versemblant a l'acusat".

III.-RESULTANT: Que la defensa de Roberto Pablo R. M., formula recurs d'apel·lació contra la referida sentència, demanant l'absolució i subsidiàriament la modificació del fallo en el sentit de considerar els fets constitutius del delictes menor de contraban, condemnant en tot cas el processat a una pena de dos mesos de presó condicional i una multa no superior als 1.500 euros.

Per arribar a aquesta conclusió, sol·licita l'aplicació del nou Codi Penal, més precisament de l'article 245, més favorable al reu. Aquest text no preveu la temptativa i per tant els fets no són punibles.

IV.-RESULTANT: Que el Ministeri Fiscal no s'oposa al recurs en el cas que el Tribunal consideri que els fets són constitutius d'una temptativa.

FONAMENTS DE DRET

I.-CONSIDERANT: Que segons l'article 245 del nou Codi Penal "el qui importi o exporti il·lícitament tabac en les formes definides com a mercaderia sensible en la llei de control de Mercaderies sensibles de 4 de març de 1999 per un valor superior a 18.000.- euros ha de ser castigat amb una pena de presó fins a dos anys i multa fins al doble del valor de la mercaderia".

Per altra part, l'article 16 disposa que la temptativa del delictes solament és punible en els casos en què la Llei així ho disposi expressament i que el legislador no va preveure la temptativa d'aquest delictes d'importació o exportació il·lícita de tabac.

Segons l'article 7 del nou Codi penal, la llei té excepcionalment efectes retroactius quan afavoreix el reu ço que es dóna en el cas d'autes.

II.-CONSIDERANT: Que el Tribunal de Corts analitza de manera pertinent que el delictes s'ha comès en grau de temptativa per quant tota la operativa encaminada a dur el tabac a l'exportació es frustra per l'actuació del Servei de Policia.

III.-CONSIDERANT: En aquestes condicions és convenient estimar el recurs i per tant s'ha d'absoldre el recurrent, per aplicació retroactiva del nou text penal. I les costes processals del recurs s'han de declarar 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.I. Tribunal Superior de Justícia d'Andorra,

D E C I D I M

1.- Estimar el recurs d'apel·lació interposat per Roberto Pablo R. M..

2.- Revocar la sentència dictada pel Tribunal de Corts en data 20 de setembre de 2006 en la causa 245-1/02, en el sentit d'absoldre Roberto Pablo R. M. del delictes major de tràfic de mercaderies sensibles, pel qual venia acusat.

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

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

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