

S E N T È N C I A

Magistrats Srs.

Enric ANGLADA FORS (Ponent)

Concepció BARON MORA

Jacques RICHIARDI

Andorra la Vella, disset de juliol del dos mil dinou

VIST en judici oral i públic pel Tribunal de Corts, la causa núm. 6000062/2019 seguida per un presumpte delicte major d'introducció i venda de droga tòxica cocaïna.

Acusada:

A. R. H., nascuda el dia 9 de gener de 1984 a Guamp Tolima (Colòmbia), filla de Jairo i Luz, de nacionalitat colombiana i sense antecedents penals, amb domicili a Espanya, actualment en situació provisional per aquesta causa, i defensat pel Lletrat Sr. David MONCLÚS LACRUZ.

Afectat per eventual comís:

J. G. V..

Part acusadora:

El Ministeri Fiscal, representat pel Sr. Borja AGUADO DELGADO.

Magistrat ponent: Sr. Enric ANGLADA FORS.

RESULTANT PRIMER. SÓN FETS PROVATS I AIXÍ ES DECLARA. El matí del dia 21 de desembre de 2018, la processada A. R.

H., nascuda en data 9 de gener de 1984, de nacionalitat colombiana i sense antecedents penals, es desplaçà des d'Espanya, lloc on resideix, fins a Andorra amb el vehicle marca Ford, model CMAX matrícula (E) XXXXXXXX, propietat del seu marit J. G. V. la seva parella i que li deixà en aquesta ocasió per pujar al Principat a fer unes compres nadalenques. Una vegada en territori andorrà, vers les 10h40, es dirigí a l'aparcament privat de l'establiment comercial Viladomat Interesport, radicat a Santa Coloma, lloc on es trobà amb J. P. V. -processat en el marc de la causa registrada sota el número 2000555/19 i condemnat per Ordenança Penal de 30 de maig del 2019 com a autor responsable del delictes menor de possessió de droga tòxica cocaïna pel propi consum a una pena de dos mesos de presó condicional, substituïts per dos mesos d'arrest nocturn condicional amb un termini de suspensió de la condemna de dos anys i multa en la quantitat de 500 €-, el qual accedí a l'interior del vehicle de la processada per comprar la cocaïna que la mateixa havia dut des de la Seu d'Urgell amb aquesta finalitat. J. P. V. lliurà a A. R. H. la quantitat de 360 € com acompte pels 9,4 grams del mencionat producte estupefaent adquirit.

Agents del Servei de Policia, que havien presenciat moviments estranys tant per part de la conductora del turisme A. R. H., com per part del conductor de la motocicleta, J. P. V., moments abans de que ambdós es trobessin al referit aparcament i que aquest últim s'introduís al cotxe conduït per la primera, procediren al control primer de J. P. V. en el mateix lloc dels fets, el qual el trobaren en possessió de la totalitat del producte estupefaent cocaïna que A. R. H. li havia venut minuts abans, i més tard, vers les 12,30 hores, procediren al control d'aquesta, quan, després d'aturar-se a fer unes compres al supermercat Punt de Trobada, estava a punt d'abandonar el Principat per la frontera del riu Runer, efectuant-li un registre del vehicle amb l'ajuda del gos ensinistrat en la detecció d'estupefaents "CALLOU", marcant el gos de manera insistent la consola central del davant del seient de l'acompanyant, en quina cavitat A. R. H. havia dut amagada la droga, trobant-li també en la seva bossa de mà els diners -360 €- que li havien estat lliurats, una estona abans, per J. P. V..

RESULTANT SEGON. El Ministeri Fiscal en el seu escrit de qualificació provisional, considera els fets constitutius d'un delictes major de tràfic de droga tòxica cocaïna, tipificat a l'article 282.1 del Codi Penal, del que n'estima responsable en concepte d'autora la processada A. R. H., sense que concorrin circumstàncies modificatives de la responsabilitat penal. Demana que s'imposi a la processada la pena de dos anys i mig de presó, multa en la quantia de 1.000 € i expulsió definitiva del Principat, així com el pagament de les despeses processals causades. Procedeix igualment acordar el comís i destrucció del producte estupefaent

intervingut i el comís dels diners incautats, així com del vehicle usat com a mitjà per cometre el delictes, marca Ford, model CMAX, matrícula (E) XXXXXXXX. No hi ha lloc a exigir responsabilitat civil.

En l'acte de la vista oral, eleva a definitives les seves conclusions provisionals.

RESULTANT TERCER. El lletrat Sr. David MONCLÚS LACRUZ designat per la defensa de la processada A. R. H. i del perjudicat per l'eventual comís J. G. V., no es mostra d'acord amb el relat de fets exposat pel Ministeri Fiscal, manifestant, d'una banda, que el vehicle marca Ford, model CMAX, matrícula espanyola XXXXXXXX, no és propietat de A. R. H., i, d'altra, que no consta acreditat que A. R. H. quedés amb J. P. V. per fer una transacció de compravenda de droga tòxica cocaïna, sinó que la bossa contenint cocaïna que li va pujar era de la propietat d'aquest últim i que li havia deixat a casa seva a principis de desembre i com que ningú li podia passar a recollir, li demanà si li podia fer el favor i pujar-li ella, havent acordat que per portar-li la cocaïna al Principat li pagaria 360 €.

Per tant, la defensa de A. R. H. entén que si bé concorre el delictes major de l'article 282.1 del Codi Penal, però no pròpiament com a tràfic de cocaïna, sinó com a delictes major d'introducció i proporció de droga tòxica cocaïna, tipificat i penat al mateix article 282.1 del Codi Penal, essent ella l'autora i no concorren circumstàncies modificatives de la responsabilitat penal. Demana que s'imposi a A. R. H. la pena de 2 anys i mig de presó, dels quals fermes el temps passat en situació de presó provisional i la resta condicional amb un termini de suspensió de la condemna de 4 anys; més la pena de multa en l'import de 350 € i la pena complementària d'expulsió del Principat d'Andorra per un període de 5 anys. I això en base a que A. R. H. mai amb anterioritat ha estat condemnada penalment ni a Espanya ni a Andorra; és mare de dos filles adolescents que la necessiten al seu costat; ha passat part del seu embaràs estant a la presó, on ha tingut al seu bebè i on segueix ingressada amb ell, podent-lo gaudir el pare, que és el primer fill que té, i demés familiars, 3 vegades per setmana durant com a màxim 40 minuts; a A. R. H. se li ha diagnosticat depressió; està molt penedida del què ha fet i no tornarà a errar d'aquesta manera.

Es mostra d'acord amb el comís de la cocaïna i dels diners en efectiu (360 €) incautats, però s'oposa totalment al comís del vehicle marca Ford, model CMAX, matrícula (E) XXXXXXXX, ja que és propietari d'un tercer, J. G. V., el qual en absolut sabia que A. R. H. anava a pujar cocaïna a Andorra. Només sabia que anava a Andorra per fer unes compres per la seva mare i per comprar les cistelles de Nadal dels empleats del negoci del seu marit. El vehicle és un bé de procedència

lícita, el va adquirir ell i és ell el que està pagant el préstec que li va atorgar el banc per comprar-lo. De manera excepcional, A. R. H. va fer ús del vehicle incautat el dia de la seva detenció.

En l'acte de la vista oral, ratifica el seu escrit de qualificació provisional, afegint quan el vehicle que és exclusivament de J. G. V. i que si bé és cert que es va casar amb A. R. H. a Balaguer en data 22 de juliol del 2017, el cotxe és exclusivament d'ell, essent el règim econòmic matrimonial el de separació de béns.

CONSIDERANT PRIMER. Els fets declarats provats són legalment constitutius d'un delictes major d'introducció i de proporcionar il·lícitament droga tòxica cocaïna a un tercer, tipificat i penat a l'article 282.1 del Codi Penal, puix que del relat fàctic resulta amb força d'evidència l'existència de tots els elements configuradors del referit tipus penals, i això en base a les consideracions que se exposaran seguidament.

Encara que difereixin les versions de la processada, A. R. H., i la del comprador de la cocaïna que ella portava, J. P. V., el cert es que aquest, que ja ha estat condemnat per Ordenança Penal de data 30 de maig del 2019 pels fets d'autes, tot i haver matisat i minimitzat les seves diferents declaracions, sempre ha mantingut que, a més d'haver adquirit algun cop cocaïna a A. R. H. a La Seu d'Urgell, aquesta vegada li va demanar, via whatsapp, que li pugés al Principat, cosa que realitzà, quedant amb ell en el pàrking d'un establiment comercial de Santa Coloma, on fou immediatament detingut després d'haver realitzat la transacció.

Resulta irrellevant a efectes de tipificació, la tesi mantinguda per A. R. H., doncs és evident que ella aprofità la seva pujada a Andorra per introduir i proporcionar il·lícitament droga a una tercera persona, ja sigui o no per encàrrec d'aquesta, la qual cosa no canvia la qualificació jurídica de l'il·lícit penal comés, com a delictes major del tipus bàsic de l'article 282.1 del Codi Penal, màxim quan només ve encausada pels fets ocorreguts en aquesta concreta ocasió.

Tot i això, s'ha de deixar palès que és més versemblant la versió de J. P. V., que ve a coincidir, a més, amb les manifestacions espontànies que proferí A. R. H. als agents del Servei de Policia quan la controlaren a la duana, tot i que després no va voler prestar declaració, ni davant de la Policia, ni en un primer moment davant de la Batllia, havent ratificat els agents policials en el plenari, tant els que controlaren a J. P. V. com els que portaren a terme el control de A. R. H., la transacció de la droga realitzada, i que J. P. V. a canvi d'una bossa que contenia 9,4 grams de cocaïna lliurà a A. R. H. la quantitat de 360 €, els quals li foren trobats a

dins de la seva bossa de mà, tot i haver realitzat algunes compres en el centre comercial del Punt de Trobada abans de la seva detenció.

Endemés, no deixa de ser curiosa l'explicació donada per A. R. H. relativa al nom amb el que guardava el número de telèfon de J. P. V. en la llista de contactes del seu mòbil, al que tenia encabit i localitzat com a "Tarragona".

CONSIDERANT SEGON. La processada A. R. H. és penalment responsable, en concepte d'autora, del delictes major ans esmentat, per haver realitzat personalment els fets que l'integren, de conformitat amb el que disposen els articles 20 i 21 del Codi Penal, com s'ha explicat en la consideració jurídica precedent.

CONSIDERANT TERCER. No concorren en l'acusada circumstàncies modificatives de la responsabilitat penal.

CONSIDERANT QUART. A efectes de determinació de la penalitat, el Tribunal, ha de tenir en compte, de conformitat a l'establert a l'article 56 del Codi Penal, d'una banda, la manca d'antecedents penals de l'encausada, la seva concreta situació personal i familiar, així com el fet de mostrar-se molt penedida, i, d'altra, la gravetat del fet comés en funció de la quantitat de cocaïna proporcionada il·lícitament, pel que corresponent al tipus bàsic de l'article 282.1 del Codi Penal, una pena de presó d'un a cinc anys i multa de fins al triple del valor de la droga, s'estima adient imposar-li la pena de dos anys i mig de presó, dels quals un any de presó ferma i la resta condicional simple, amb un termini de suspensió de la condemna de quatre anys i multa de 600 €, atès que és molt inferior al doble del valor de la droga venuda a J. P. V. i que la processada ha manifestat, per dues vegades a l'acte del judici oral, que no té problemes econòmics. Hagut compte del tipus de droga introduïda al Principat -cocaïna-, també s'estima adient imposar-li una pena complementària d'expulsió, si bé no definitiva com interessa el Ministeri Públic, sinó amb caràcter temporal i per un període de deu anys.

CONSIDERANT CINQUÈ. Així mateix i de conformitat amb el que estatueixen els articles 70 del Codi Penal i 177 del Codi de Procediment Penal, procedeix el comís i destrucció de la droga incautada, i el comís dels diners intervinguts.

Per contra, no escau donar lloc al comís del vehicle marca Ford, model CMAX, matrícula (E) XXXXXXXX, ja que és propietari d'un tercer, J.

G. V., el qual tot i ser el seu espòs des de fa quasi dos anys, no ha quedat acreditat que aquest tingués cap tipus de coneixement que la processada A. R. H. pugés a Andorra, endemés de per fer compres, inclús algunes per encàrrec d'ell, per proporcionar droga a un amic d'ella. Però és més, el cotxe fou adquirit per J. G. V., abans de contraure matrimoni amb A. R. H., essent ell l'únic titular, la persona que abona el préstec que va demanar per poder efectuar la compra del vehicle, el que paga l'assegurança del mateix i el que l'utilitza de forma habitual, deixant-li a la seva actual muller, l'acusada A. R. H., amb qui es va casar a Balaguer (Lleida) el dia 22 de juliol del 2017, de forma molt esporàdica i en contades ocasions. Tot això determina que no s'hagi de comissar aquest vehicle incautat al seu dia, al pertànyer a un tercer de bona fe, al qui se li haurà de retornar de forma immediata, un cop ferma la present resolució, a l'haver-se personat en la present causa i exercitat el corresponent dret de defensa.

CONSIDERANT SISÈ. No hi ha lloc d'exigir responsabilitat civil, si bé, d'acord amb el què disposen els articles 100.2 del Codi Penal i 174, 175 i 181.1 c) del Codi de Procediment Penal, escau imposar a A. R. H. el pagament de les despeses processals causades.

V I S T les disposicions legals aplicables al present cas, en nom del poble andorrà,

D E C I D I M :

CONDEMNAR A. R. H., com a responsable penalment, en concepte d'autora, d'un delictes major d'introducció i de proporcionar il·licitament droga tòxica cocaïna, sense la concurrència de circumstàncies modificatives de la responsabilitat penal, a la pena de DOS ANYS I MIG DE PRESÓ, dels quals UN ANY FERM i LA RESTA CONDICIONAL, amb un termini de suspensió de la condemna de quatre anys i MULTA DE SIS-CENTS EUROS (600 €), així com al pagament de les despeses processals causades. També se l'imposa la pena complementària d'EXPULSIÓ DEL PRINCIPAT per un període de temps de DEU ANYS.

No hi ha lloc a exigir responsabilitat civil.

Així mateix, s'acorda el comís i destrucció de la droga incautada, i el comís dels diners intervinguts.

També s'acorda no donar lloc al comís del vehicle marca Ford, model CMAX, matrícula (E) XXXXXXXX, i retornar-lo, de forma immediata,

un cop ferma la present resolució, al seu legítim propietari J. G. V., legalment personat en la present causa.

Contra aquesta sentència es pot interposar recurs d'apel·lació davant d'aquest Tribunal, en un termini de quinze dies següents a la notificació, de conformitat amb el què disposa l'article 195, 199 i concordants del Codi de Procediment Penal.

Així per aquesta nostra sentència, ho manem i signem.