

Núm. de Causa: Urgent i preferent 41.1 CA 0000039/2018
Protocol: TSJ-0000011/2018
Núm. de Rotlle: TSJP-0000069/2018

SENTÈNCIA 65-2018

PARTS:

Recurrent: Sr. F.J.C.T.
Advocat: Sr. M.B.G.

Recorregut: MINISTERI FISCAL

COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:

President: M. I. Sr. Yves PICOD
Magistrats: M. I. Sra. Marie CONTE
M. I. Sr. Bernard PLAGNET

Andorra la Vella, vint-i-sis de novembre del dos mil divuit.

En el recurs d'apel·lació interposat contra l'Aute de data 24 d'agost del 2018 dictat pel Hble. Batlle en funcions de guàrdia, en el marc del procediment urgent i preferent de vulneració dels drets fonamentals previst a l'article 41.1 de la Constitució del Principat d'Andorra, els components de la Sala Penal Tribunal Superior de Justícia expressats al marge s'han constituït per a la vista i decisió, és ponent la **M. I. Sra. Marie CONTE**.

ANTECEDENTS DE FET

I.- RESULTANT: que el Hble. Batlle en funcions de guàrdia dictà Aute en data 24 d'agost del 2018 amb la següent part dispositiva:

"D E C I D E I X :

Primer.- No donar lloc, en tots els seus termes, a la demanda interposada per la Sra. H.D.B., actuant com a procuradora del Sr. F.J.C.T., a tenor de la qual s'encetà el procediment urgent i preferent previst en l'article 41.1 de la Constitució

del Principat d'Andorra, i això pels motius expressats en la fonamentació jurídica d'aquesta resolució, imposant al darrer les costes processals ocasionades en la tramitació d'aquest procediment excepcional segons s'ha articulat en el darrer Considerant.

Segon.- *Notifiqui's la present resolució a les parts concernides pel present procediment urgent i preferent previst a l'article 41.1 de la Constitució del Principat d'Andorra, és a dir a la Sra. H.D.B., actuant com a procuradora del Sr. F. C.T. així com al Ministeri Fiscal."*

II.- RESULTANT: que contra l'esmentat aute interposà recurs d'apel·lació la representació processal del Sr. F.J.C.T. en data 11 de setembre de 2018, sol·licitant l'admissió del recurs i la revocació íntegra de l'Aute de l'Hble. Batlle de guàrdia, que es dictés una nova resolució declarant que la incorporació de les gravacions – 15 CD's- i les seves transcripcions en textos, així com la reproducció de tota la documentació bancària – del volum 32 a 34- en els documents que integren la causa 6000173/2016, vulnera el dret a la intimitat i a les comunicacions del Sr. C., i s'acordés la seva extracció del sumari.

El recurrent manifesta que

- els 15 CD's de gravacions es van efectuar en el marc d'una CRI espanyola executada per l'autoritat judicial andorrana i que posteriorment a l'enviament a Espanya, les autoritats espanyoles van concloure que les conversacions no eren d'interès, no sol·licitant cap pròrroga de les mateixes.

- F.J.C.T. no es troba imputat en cap de les jurisdiccions penals, havent-se arxivat les actuacions en relació al mateix.

- el fet que la intervenció telefònica sigui conforme a dret no impedeix la vulneració dels drets essencials de l'avui recurrent, que ha de poder explicar-se davant dels tribunals del contingut d'aquelles.

- la incorporació a la causa de les comunicacions telefòniques a fi de que puguin ser reproduïdes a la vista oral, comporta una ingerència en la intimitat del Sr. C., el qual no és part ni processat en la causa.

- el Batlle de guàrdia hauria d'haver procedit a un anàlisi del risc que incorre el Sr. C. i valorar si les decisions d'incorporació s'ajustaven al criteri de proporcionalitat i de justificació.

- les intervencions que poden ser reproduïdes a la vista oral són únicament aquelles que afecten a la defensa i no aquelles que afecten a altres persones no imputades.

III.- RESULTANT: que el Ministeri Fiscal s'oposà al recurs formulat, considerant que la intervenció telefònica fou regularment acordada, que el

recurrent confon sobreseïment definitiu i sobreseïment provisional i que per tant, no s'han produït les vulneracions de drets al·legades.

FONAMENTS DE DRET

I.- CONSIDERANT: que el recurrent considera que el greuge al·legat, és a dir, la vulneració del dret a la intimitat i al secret de les comunicacions deriva de la incorporació a la causa penal de les intervencions telefòniques i de l'accés de les parts a les mateixes.

Convé destacar en primer lloc, que la part demandant no discuteix que la intervenció telefònica practicada en el marc del procediment número 3600022/2015 fos regularment acordada.

Mitjançant aute de data 27 de març de 2015, l'Hble. Batlle instructor decideix enviar comissió rogatòria al Juzgado Central de Instrucción 6 de la Audiencia Nacional, a fi de sol·licitar autorització per incorporar en els autes del procediment 8000081/2015 la integritat de la intervenció telefònica practicada, havent estat autoritzada la incorporació al sumari de dites intervencions telefòniques.

No es discuteix la incorporació, de la qual va tenir coneixement la representació lletrada del Sr. F.J.C.T. al menys a la data de 10 de juny de 2016, data que correspon a la data de la providència per la qual es va decidir la tria contradictòria amb l'acusació i la defensa, ordenant-se que es posés a disposició de la defensa lletrada de l'avui recurrent la totalitat dels suports materials i informàtics que contenen les comunicacions intervingudes.

La part demandant sosté en el marc de present procediment, que les converses intervingudes no són d'interès per la causa, tot reconeixent que part d'aquestes converses formen part del relat de fets de l'acusació.

II.- CONSIDERANT: que el recurrent manifesta que no ha estat imputat en la causa de referència, no essent part ni podent intervenir, i que totes les intervencions telefòniques, les seves dades bancàries i personals haurien d'haver-se extret del sumari, a pena de ser escoltades pels magistrats, les altres parts a l'audiència pública.

Mitjançant aute de data 2 de juny de 2017, el Tribunal de Corts va acordar el sobreseïment no definitiu, sinó provisional del Sr. F.J.C.T., en aplicació de l'article 129 del Codi de procediment penal que disposa que el sobreseïment provisional deixa el sumari obert fins l'aparició de noves dades o comprovants, llevat el cas de prescripció, podent-se deduir que la causa de referència no es troba definitivament resolta pel que respecta al recurrent.

L'article 87.2 del Codi de procediment penal estableix que les cintes enregistrades o els suports materials o informàtics han de ser totalment precintats i units íntegrament al sumari, tant els utilitzats com els no utilitzats, essent les cintes no utilitzades conservades com annex del sumari, havent-se de destruir juntament amb les utilitzades, un cop esdevinguda la resolució

definitiva del cas, ja sigui per sentència condemnatòria o absolutòria, per sobreseïment o simple prescripció del suposat delictes.

En el present cas, no es desprèn cap vulneració dels drets al·legats, tenint en compte l'absència de resolució definitiva del cas de d'incorporació, i conservació al sumari de les converses telefòniques intervingudes i de la documentació recollida en relació amb el Sr. C.

III.- CONSIDERANT: que per tot l'esmentat, procedeix desestimar el recurs interposat i confirmar l'autè recorregut.

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

DECISIÓ

La Sala Penal del Tribunal Superior de Justícia d'Andorra, en nom del poble andorrà, decideix:

1.- Desestimar el recurs d'apel·lació formulat per la representació lletrada del Sr. F J.C.T.

2.- Confirmar íntegrament l'autè dictat per l'Hble. Batlle en funcions de guàrdia de data 24 d'agost de 2018.

3.- Imposar al recurrent les despeses processals causades pel present recurs.

Aquesta sentència és ferma i executiva.

Manem que, una vegada notificada la present sentència a totes les parts, es retorni la causa a l'Hble. Batlle President, amb certificació de la present sentència, per al seu compliment i execució. Així, per aquesta nostra sentència, definitivament jutjant, ho manem i signem.