

---

[95-1-RE](#)

**95-1-RE**

**Número de registre: 36-1995. Recurs d'empara**

**AUTE DEL DIA 22 DE MAIG DE 1995**

---

**BOPA núm. 30, del 24 de maig de 1995**

**En nom del Poble Andorrà,**

**El Tribunal Constitucional,**

Atès l'escrit presentat i registrat al Tribunal Constitucional, 95-1-RE, el dia 4 d'abril de 1995, pel Sr. Narcís Casal Fonsdeviela, advocat que actua en nom i representació de la societat Companyia d'Aigües Potables d'Escaldes-Engordany, SA, Capesa, mitjançant el qual s'interposa, en aplicació de l'article 41 de la Constitució, un recurs d'empara contra una sentència de la Sala Penal del Tribunal Superior de Justícia, dictada el dia 22 de febrer de 1995 i notificada el dia 20 de març de 1995,

Vista la Constitució, i especialment els articles 10, 41, 95, 102 c) i 104,

Vista la Llei qualificada del Tribunal Constitucional, i especialment el títol IV, capítol VI,

Vista la providència del president del Tribunal Constitucional del dia 2 de maig de 1995,

---

---

Vista la còpia de la diligència de la Batllia instructora que consta en la pàgina número 221 de les diligències prèvies número 582-2-94, tramesa pel president de la Batllia d'Andorra el dia 9 de maig de 1995,

Vist l'aute del batlle de guàrdia del dia 29 de novembre de 1994,

Vista la sentència de la Sala Penal del Tribunal Superior de Justícia del dia 22 de febrer de 1995,

Escollat el magistrat ponent, Sr. François Luchaire,

### **Considerant que**

La societat requeridora es lamenta que en el decurs d'un procediment penal en el qual no és part, la Batllia instructora va dictar unes mesures cautelars en forma de diligència judicial,

Segons la dita societat, l'esmentada diligència cautelar que consisteix a requerir a Capesa "per a que no deixin de subministrar aigua" a la comunitat de propietaris de Can Noguier, "malgrat l'impagament de les factures presentades per Capesa", és injustificada i no guarda relació amb el procediment instruït per la Batllia instructora,

Sempre segons la societat Capesa, si es té en compte que la dita diligència no pot ser objecte de cap mena de recurs, d'aquesta situació es dedueix una violació del "dret a la jurisdicció i a obtenir d'aquesta una decisió fonamentada en dret i a un judici de durada raonable" reconeguts per l'article 10 de la Constitució,

Finalment, per aquesta raó, la societat Capesa utilitza el procediment urgent i preferent previst en l'article 41.1 de la Constitució i, a més, en haver-se desestimat la demanda, el procediment excepcional d'empara davant el Tribunal Constitucional previst per l'article 41.2 de la Constitució.

### **Considerant que**

El batlle de guàrdia al qual va dirigir-se en primera instància, en aplicació de l'article 41.1 de la Constitució, ha desestimat la demanda de Capesa en considerar que tot i que aquesta última podia sol·licitar la resolució judicial del contracte de subministrament d'aigua per no haver-se abonat les factures corresponents, no podia decidir unilateralment que ha existit incompliment i aplicar també unilateralment la resolució del contracte,

El Tribunal al qual es va dirigir en segona instància, en aplicació de l'article 41.1 de la Constitució, ha desestimat l'apel·lació de Capesa i ha considerat que aquesta societat no estava desproveïda de mitjans de defensa, ja que la diligència cautelar "no impedeix a la Cia. d'Aigües reclamant obtenir una resolució judicial fonamentada en dret sempre que s'utilitzi la via processal adequada (...) ni a utilitzar els recursos que permeti el procediment corresponent",

---

La Sala Penal del Tribunal Superior de Justícia ha afegit que l'esmentada diligència cautelar estava justificada si es té en compte que "afecta també a drets de diversos ciutadans que, afectant a un bé tan important per a la vida humana com és l'aigua potable, no poden deixar de ser protegits pels poders públics...",

Segons la Sala Penal del Tribunal Superior de Justícia en aquest cas no existeix cap violació del "dret a la jurisdicció" ni cap violació del "dret a una decisió motivada".

### **Considerant que**

L'article 102 c) de la Constitució dóna al Ministeri Fiscal el dret de dirigir-se al Tribunal Constitucional en aquells casos en què s'ha produït la violació del dret fonamental a la jurisdicció,

L'article 95.2 de la Constitució obliga el Tribunal Constitucional a aplicar la Llei qualificada que el regula; i que aquesta, d'acord amb l'article 104 de la Constitució, regula els procediments i processos previstos per la Constitució i que es substancien davant del Tribunal Constitucional i, particularment el procediment d'empara,

L'article 94 de la Llei qualificada del Tribunal Constitucional disposa que si es produís la vulneració d'algun dels drets recollits en l'article 10 de la Constitució en el decurs d'un procediment judicial o prejudicial, la part afectada ha de dirigir-se a "l'òrgan judicial ordinari pels mitjans i recursos que la legislació estableixi" i que en cas de desestimar-se la seva pretensió ha de sol·licitar al Ministeri Fiscal que interposi un recurs d'empara davant el Tribunal Constitucional i, així mateix, que la decisió del Ministeri Fiscal de dirigir-se o no al Tribunal Constitucional no és susceptible de cap mena de recurs,

Només una decisió positiva o estimatòria del Ministeri Fiscal permet presentar al Tribunal Constitucional, en les condicions ja esmentades, un recurs d'empara quan es consideri que un dret constitucional garantit per l'article 10 de la Constitució ha estat lesionat en el transcurs o amb motiu d'un procediment judicial o prejudicial.

En conseqüència, considerant que la suposada violació de l'article 10 de la Constitució apareix en ocasió d'un procediment judicial,

El Ministeri Fiscal no s'ha pronunciat amb relació al recurs d'empara mitjançant una resolució positiva o estimatòria que permeti interposar el recurs,

El requeriment presentat per la societat Capesa no és admissible.

### **DECIDEIX :**

#### **Primer**

No admetre a tràmit el requeriment presentat per la societat Capesa.

#### **Segon**

Notificar el present aute a la Sala Penal del Tribunal Superior de Justícia, al president del Tribunal de Batlles, al Ministeri Fiscal i al Sr. Narcís Casal Fonsdeviela, advocat que assumeix la representació i la defensa de la societat Capesa.

---

**Tercer**

Publicar el present aute, d'acord amb el que disposa l'article 5 de la Llei qualificada del Tribunal Constitucional, al Butlletí Oficial del Principat d'Andorra.

Acordat a Andorra la Vella, pel Tribunal Constitucional, el dia vint-i-dos de maig de mil nou-cents noranta-cinc.

**Joan Josep López Burniol**

President

**François Luchaire**

Vice-president

**Miguel Angel Aparicio Pérez**

Magistrat

**Pere Vilanova Trias**

Magistrat