
[2023-72-RE](#)

Causa 2023-72-RE

(Felisberto Da Graça c/ Principat d'Andorra)

Número de registre 474-2023. Recurs d'empara

Aute del 19 de desembre del 2023

BOPA núm. 2, del 3 de gener del 2024

En nom del Poble Andorrà;

El Tribunal Constitucional;

Atès l'escrit presentat i registrat al Tribunal Constitucional, el 12 de desembre del 2023, per la representació processal de la Sra. Paula Cristina Felisberto Da Graça, mitjançant el qual interposa un recurs de súplica contra l'aute del Tribunal Constitucional del 20 de novembre del 2023 sobre la inadmissió a tràmit de la causa 2023-72-RE;

Vista la Constitució, especialment els articles 10, 41.2 i 98 c);

Vista la Llei qualificada del Tribunal Constitucional, especialment els articles 38 i 89.2;

Vist l'aute esmentat del Tribunal Constitucional del 20 de novembre del 2023;

Escollat l'informe del magistrat ponent, Sr. Josep-D. Guàrdia Canela;

1. Arguments de la recurrent

- La recurrent discrepa de la conclusió a la qual arriba el Tribunal Constitucional respecte de la inadmissió a tràmit del seu recurs d'empara; considera que les resolucions impugnades que arxiven la querella que va presentar van utilitzar un argumentari contrari a la seva pròpia jurisprudència en la matèria, sense justificar aquest canvi, motiu pel qual aquestes resolucions havien de considerar-se arbitràries, il·lògiques i irraonables.

- Afegeix que tampoc comparteix l'anàlisi efectuada pel Tribunal Constitucional respecte "*de l'element subjectiu de l'injust*" -fonament jurídic 3.2- i recorda que el Tribunal de Corts ha declarat que la jurisprudència dels tribunals andorrans, en el mateix sentit que la legislació processal, ha estat clara i constant en el sentit de determinar que l'apreciació de la concurrència o no de l'element subjectiu del tipus correspon al tribunal jutjador, i no al batlle instructor.

- Per tant, la decisió que avala un criteri diferent de la jurisprudència ja consolidada i que no justifica el per què d'aquest canvi no és una decisió fonamentada en Dret, ni és lògica, ni raonable.

- Insisteix en què les vulneracions patides en el marc d'un afer d'agressió sexual li son especialment perjudicials, en tant que li dificulten obtenir les reparacions penals escaients i afegeix que aquestes vulneracions serien igualment contràries a la Llei 1/2015 per a l'erradicació de la violència de gènere, així com al Conveni d'Istanbul, ratificat pel Principat d'Andorra l'any 2014.

- Per aquests motius, demana que es reformi l'aute del 20 de novembre del 2023 i que s'acordi l'admissió a tràmit del seu recurs d'empara, per tal que una vegada efectuats els tràmits oportuns, es dicti una sentència que estimi les pretensions sol·licitades.

2. Fonaments jurídics del Tribunal Constitucional

2.1. El recurs de súplica que ara es resol es basa substancialment en la consideració que les resolucions recorregudes en empara vulneren el dret fonamental de la recurrent a la jurisdicció en el seu aspecte de l'obtenció d'una decisió fonamentada en Dret, perquè -al seu entendre- el criteri per arxivar les actuacions resulta contrari a la pròpia jurisprudència de la jurisdicció ordinària en la matèria i, per tant, la decisió esdevé arbitrària, il·lògica i irraonable. En aquest sentit, tot l'apartat "*II.- Greuges en relació a la decisió de no admetre a tràmit el recurs d'empara*" constitueix una reproducció quasi literal d'una part important de la manifestació "*III. Desenvolupament del dret fonamental vulnerat: vulneració del dret a la Jurisdicció en la seva vessant a obtenir una decisió fonamentada en Dret (art. 10 CPA)*" de l'escrit interposant el recurs d'empara. Pràcticament no hi ha cap altra argumentació, ja que és evident que la referència a una suposada "*vulneració (...) de la Llei 1/2015, per l'erradicació de la violència de gènere, així com del Conveni d'Istanbul ratificat pel Principat l'any 2014*" no té el necessari contingut constitucional.

2.2. La doctrina jurisprudencial d'aquest Tribunal Constitucional ha reiterat que la interposició d'un recurs de súplica exigeix, per la coincidència entre l'òrgan judicial *a quo* que ha dictat la resolució recorreguda i l'òrgan judicial *ad quem* que ha de dictar la nova resolució decidint el recurs, una aportació de fets nous o de noves argumentacions de dret. La seva raó d'existir consisteix en el fet que el Tribunal pugui reconsiderar la seva primera decisió. I ho ha de fer procurant evitar el simple biaix confirmatori, és a dir, ponderant amb deteniment l'escrit de la part recurrent i cercant en ell els eventuals nous elements de dret o de fet que el duguin a una reposició per contrari imperi de la resolució recorreguda. En cas contrari, com seria el del supòsit que ara ens ocupa, el recurs decau per la seva pròpia naturalesa.

2.3. L'escrit que interposa el recurs de súplica, com ja abans ho havia fet la demanda d'empara, emfatitza una manifestació continguda *obiter dicta* en el considerant IV de l'aute de la Batllia que acorda arxivar les diligències i que textualment diu: "*A criteri d'aquesta Batlle instructora no concorre un element subjectiu de l'injust*". En cap cas la Batllia contradia el criteri correcte segons el qual tots els elements del delictes -l'acció, la tipicitat, l'antijuridicitat i la culpabilitat- han de ser valorats en la fase de plenari o de judici oral. Allò que manifesta la batlle, i que és la *ratio decidendi* de la resolució, és que: "*En el present cas, i a tenor dels elements fàctics que relata la querellant en el seu escrit així com de tots els actes d'instrucció practicats no es desprenen indicis de criminalitat*". No hi ha, doncs, la pretesa contradicció de criteris sobre la qual la recurrent basa el seu recurs d'empara. I així ho va

decidir aquest Tribunal amb els arguments continguts especialment en els fonaments jurídics 3.3 i 3.4 de l'aute d'inadmissió a tràmit del recurs esmentat. Aquest recurs de súplica no és, per tant, procedent.

Per tot això que s'ha exposat,

El Tribunal Constitucional del Principat d'Andorra,

Decideix:

1. Desestimar el recurs de súplica formulat per la representació processal de la Sra. Paula Cristina Felisberto Da Graça contra l'aute del Tribunal Constitucional del 20 de novembre del 2023 sobre la inadmissió a tràmit de la causa 2023-72-RE.

2. Notificar aquest aute a la representació processal de la recurrent, al president de la Batllia, a la presidenta del Tribunal de Corts i al Ministeri Fiscal.

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

Acordat a Andorra la Vella, el 19 de desembre del 2023.

Jean-Yves Caullet Joan Manel Abril Campoy

President Vicepresident

Dominique Rousseau Josep-D. Guàrdia Canela

Magistrat Magistrat