

VD_FINDINFO AP / 2009 / 4 vom 28. November 2008

VD Tribunal cantonal, 2008-11-28, FR

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/vd_findinfo_AP___2009___4

FR: VD_FINDINFO AP / 2009 / 4 du 28 novembre 2008

IT: VD_FINDINFO AP / 2009 / 4 del 28 novembre 2008

Regeste

RÉVOCATION DU SURSIS, PEINE D'ENSEMBLE, PRONOSTIC, SURSIS À L'EXÉCUTION DE LA PEINE, PARTIE CIVILE, DÉPENS, ESCROQUERIE | 146 al. 1 CP, 42 ch. 1 CP, 163 al. 1 CPP, 97 let. a CPP

Erwägungen

E. 1

a) D._____ conteste en premier lieu le pronostic défavorable posé contre lui. Il fait valoir que ses antécédents en matière de délits contre le patrimoine étaient d'une nature différente de ceux retenus dans le jugement litigieux, que ces derniers portent sur une durée très courte, qu'il travaille actuellement comme indépendant et qu'il n'y a dès lors plus de risque qu'il récidive en matière de prestations sociales. b) Selon l'article 42 alinéa 1 CP, le juge suspend en règle générale l'exécution d'une peine pécuniaire, d'un travail d'intérêt général ou d'une peine privative de liberté de six mois au moins et de deux ans au plus lorsqu'une peine ferme ne paraît pas nécessaire pour détourner l'auteur d'autres crimes ou délits. Sur le plan subjectif, le juge doit poser, pour l'octroi du sursis, un pronostic quant au comportement futur de l'auteur. La question de savoir si le sursis serait de nature à détourner l'accusé de commettre de nouvelles infractions doit être tranchée sur la base d'une appréciation d'ensemble, tenant compte des circonstances de l'infraction, des antécédents de l'auteur, de sa réputation et de sa situation personnelle au moment du jugement, notamment de l'état d'esprit qu'il manifeste. Le pronostic doit être posé sur la base de tous les éléments propres à éclairer l'ensemble du caractère de l'accusé et ses chances d'amendement. Le nouveau droit pose des exigences moins élevées quant au pronostic pour l'octroi du sursis. Auparavant, il fallait que le pronostic soit favorable. Désormais, il suffit qu'il n'y ait pas de pronostic défavorable. Le sursis est désormais la règle dont on ne peut s'écarter qu'en présence d'un pronostic défavorable. Il prime en cas d'incertitude (ATF 134 IV 5, c. 4.2.2). L'octroi ou le refus du sursis étant une question qui relève de l'appréciation du juge de première instance, la Cour de cassation n'intervient que si le premier juge n'a pas motivé sa décision, s'il l'a fondée sur des arguments juridiques critiquables ou sur un raisonnement manifestement insoutenable ou encore s'il a outrepassé son pouvoir d'appréciation (Cass., G., 3 septembre 2008, n° 345; JT 1991 III 19; JT 1991 III 52). c) En l'espèce, le recourant a été condamné le 11 mars 2003 pour vol et rupture de ban, puis les 30 juillet 2003 et 30 novembre 2005 pour des infractions en matière de circulation routière déjà. La gravité de ces dernières a justifié des condamnations à des peines privatives de liberté, toutes assorties du sursis. Par ailleurs, le jugement attaqué retient de nouvelles infractions de même nature à l'encontre du recourant, réalisées en 2007. Deux précédentes condamnations assorties du sursis n'ont ainsi pas suffi à empêcher le recourant de récidiver. Cette mesure apparaît sans effet sur lui. Quant au fait que l'exercice d'une activité lucrative à titre indépendant

empêcherait toute récidive en matière de prestations sociales, cet argument n'est pas pertinent. Il n'exclut en effet nullement par exemple que le recourant conclue une assurance individuelle perte de gain en cas de maladie et se prétende faussement en incapacité de travail dans le but d'obtenir des indemnités journalières. Dans ces circonstances, la cour de céans considère que le premier juge n'a pas fait preuve d'arbitraire en émettant un pronostic défavorable et en refusant d'accorder le sursis au recourant.

E. 2

a) Le recourant se plaint ensuite d'une mauvaise application des règles relatives à la peine d'ensemble. A son avis, les conditions posées par la loi sont réunies et une peine d'ensemble doit être prononcée. b) aa) Aux termes de l'article 46 alinéa 1^{er} première phrase CP, si, durant le délai d'épreuve, le condamné commet un crime ou un délit et qu'il y a dès lors lieu de prévoir qu'il commettra de nouvelles infractions, le juge révoque le sursis ou le sursis partiel. Ainsi, le sursis ne peut être révoqué que si, outre la commission d'un nouveau crime ou délit durant le délai imparti, il y a lieu de prévoir que le condamné commettra de nouvelles infractions. Comme pour l'octroi du sursis selon l'art. 42 CP, seul un pronostic défavorable peut justifier la révocation; à défaut d'un tel pronostic, le juge doit renoncer à la révocation. Autrement dit, la révocation ne peut être prononcée que si la nouvelle infraction laisse entrevoir une réduction sensible des perspectives de succès de la mise à l'épreuve (TF 6B_296/2007 et les réf. cit.). Le sursis ne peut donc être révoqué qu'à la double condition que le condamné ait commis un crime ou un délit et qu'il soit à prévoir qu'il commettra de nouvelles infractions. Le nouveau droit introduit ainsi une sorte de clause de la seconde chance, en ce sens que le juge doit renoncer à la révocation du sursis s'il n'est pas à même d'établir que le condamné présente un pronostic défavorable (Kuhn, Le sursis et le sursis partiel, in *Droit des sanctions*, volume 8, La nouvelle partie générale du Code pénal suisse, Kuhn, Moreillon, Viredaz et Bichovsky éd., Berne 2006, p. 230; Cass, P., 7 février 2007, n° 86, confirmé par l'arrêt du Tribunal fédéral du 30 août 2007, 6B_296/2007). bb) Selon l'article 46 alinéa 1^{er} deuxième phrase, le juge peut modifier le genre de la peine révoquée pour fixer, avec la nouvelle peine, une peine d'ensemble conformément à l'article 49 CP. Il ne peut toutefois prononcer une peine privative de liberté ferme que si la peine d'ensemble atteint une durée de six mois au moins ou si les conditions prévues à l'article 41 CP sont remplies. Il découle de cette disposition, notamment par l'utilisation de la préposition "pour", que la fixation d'une peine d'ensemble est liée à la modification du genre de la peine révoquée (Cass., MP c. R., 7 mai 2007, n° 92; du même avis : Stratenwerth, *Schweizerisches Strafrecht, Allgemeiner Teil II*, Bern 2006, pp. 164-165). En d'autres termes, lorsque la peine à révoquer est du même genre que la nouvelle, il n'y a pas lieu de fixer une peine d'ensemble. Il suffit de révoquer le sursis et d'ordonner l'exécution de cette peine. Lorsqu'elles ne le sont pas, le juge peut fixer une peine d'ensemble, mais il ne s'agit pas d'une obligation. c) En l'occurrence, le tribunal a révoqué le sursis portant sur trois mois d'emprisonnement et condamné D. _____ à une peine pécuniaire pour les nouvelles infractions commises. Il a ainsi fait usage de la faculté que lui confère l'article 46 alinéa 1^{er} CP, le recourant ayant récidivé, en partie pour des infractions du même type, durant le délai d'épreuve de cinq ans qui lui avait été accordé le 11 mars 2003. Ce choix n'est certes guère motivé dans le jugement attaqué, mais il n'apparaît pas arbitraire pour autant. En effet, l'escroquerie commise par le recourant manifeste une volonté crasse de s'enrichir et il apparaît dès lors cohérent de le sanctionner en s'en prenant à ses ressources financières. D'autre part, il résulte du jugement attaqué que le recourant a commis les infractions qui lui sont reprochées alors qu'il avait déjà fait l'objet de deux condamnations avec sursis sans que

la perspective de faire un séjour en prison le dissuade de recommencer une activité délictueuse. Dans cette perspective, la révocation du sursis et l'exécution de la peine privative de liberté prend tout son sens. III. Les recours de D._____ et de la compagnie G._____, portant tous deux sur le sort des conclusions civiles de cette dernière, seront traités conjointement.

E. 3

D._____ soutient que les conclusions civiles de la compagnie G._____ doivent être rejetées puisque l'escroquerie retenue à sa charge concerne une courte période, postérieure au versement des indemnités. Pour sa part, la compagnie G._____ se prévaut de la loi fédérale du 2 avril 1908 sur le contrat d'assurance (LCA; RS 221.229.1) pour réclamer que ses conclusions civiles lui soient allouées. Doutant de l'état de santé réel de D._____, la compagnie G._____ a engagé un détective privé, puis, suite au rapport de ce dernier confirmant ses soupçons, elle a suspendu le versement des indemnités journalières avec effet au mois d'avril 2004. Les 23'037 fr. 30 réclamés par la compagnie G._____ représentent l'entier des indemnités journalières que celle-ci a versées. Le tribunal de police n'a toutefois retenu l'infraction d'escroquerie qu'à raison des actes commis postérieurement à la cessation des paiements de la compagnie. Il a fondé sa décision sur les faits constatés par le détective privé en juin 2004, mais n'a pas voulu extrapoler sur les actes antérieurs, à juste titre. Les prétentions de la compagnie recourante forment cependant un tout fondé sur des éléments de fait semblables qui s'étalent du 15 septembre 2003 au 31 mars 2004. Elles sont susceptibles d'être divisées de manières diverses selon les preuves apportées. La décision du juge pénal n'est à cet égard pas décisive et ne saurait porter sur l'ensemble des griefs de la compagnie qui peuvent être appréciés en fonction de l'écoulement du temps. Les prestations reçues indûment par le recourant étaient antérieures à la période retenue pour l'infraction, ce que la compagnie G._____ ne pouvait pas prévoir s'agissant d'un comportement s'étalant dans la durée. Dans ce contexte, il se justifiait de donner acte de ses réserves civiles à la compagnie recourante. Les conclusions civiles de la compagnie G._____ ne sauraient en outre être allouées sur la base de l'article 40 LCA. Selon cette disposition, si l'ayant droit ou son représentant, dans le but d'induire l'assureur en erreur, dissimule ou déclare inexactement des faits qui auraient exclu ou restreint l'obligation de l'assureur, ou si, dans le but d'induire l'assureur en erreur, il ne fait pas ou fait tardivement les communications que lui impose l'art. 39 de la présente loi, l'assureur n'est pas lié par le contrat envers l'ayant droit. Comme on l'a vu, aucune prestation n'a été versée à raison des actes illicites constatés dans le jugement attaqué, l'escroquerie retenue portant sur les événements intervenus depuis le 15 juin 2004. On relèvera au passage que la compagnie G._____ a versé ses prestations jusqu'au 31 mars 2004 et l'employeur les salaires d'avril et mai 2004; D._____ ayant fait valoir ses prétentions auprès de son employeur jusqu'au 30 juin 2004, on aurait pu examiner la question de la tentative d'escroquerie en lieu et place de l'escroquerie retenue par le premier juge. Ce point n'a toutefois pas été soulevé par D._____ dans le cadre du présent recours.

E. 4

Le tribunal a alloué à la compagnie G._____ des dépens pénaux à hauteur de 1'000 fr., à charge de D._____. Alors que ce dernier conteste le principe même d'une telle allocation, la compagnie recourante estime que le montant alloué est insuffisant. Conformément aux articles 97 lettre a et 163 CPP, les dépens qui peuvent être alloués à la partie civile comprennent les honoraires d'avocat, la perte de gain et les débours divers

qu'elle a assumés pour participer au procès pénal ou à l'action civile jointe au procès pénal, tels que les frais de déplacement. La jurisprudence a précisé que la partie civile pouvait notamment obtenir des dépens pour frais d'intervention pénale en cas de condamnation de l'accusé à une peine ou à des dommages-intérêts (JT 1961 III 9). De jurisprudence constante, la partie civile qui a consulté un avocat n'a droit à des dépens que si son intervention est justifiée par un intérêt civil suffisant (Bovay/Dupuis/Monnier/Moreillon/Piguet, Procédure pénale vaudoise, 3ème édition, Bâle 2008, n. 1.2 ad art. 97 CPP). Les dépens ne couvrent, d'une part, que les frais indispensables occasionnés par le litige et, d'autre part, ne constituent qu'une participation. La mesure des dépens doit être en proportion raisonnable avec la valeur des intérêts civils en jeu (Bovay et alii, op. cit., n. 2.3 ad art. 163 CPP). Dans la mesure où la compagnie G._____ avait un intérêt manifeste à intervenir au procès, elle a droit à des dépens, ce d'autant plus qu'il lui a été donné acte de ses réserves civiles. Même si ses prétentions chiffrées n'ont pu lui être allouées, le dépôt de sa plainte était justifié par effet de cascade, puisque le recourant a réclamé des prestations à son employeur encore après la date du 31 mars 2004 et que celui-ci les a répercutées auprès de la compagnie recourante. Quant au montant des dépens, il apparaît à l'évidence trop modeste. La compagnie G._____ est intervenue dès l'ouverture du dossier, puisque c'est elle qui a déposé plainte. Tout bien pesé, la cour de céans considère qu'un montant de 3'000 fr. paraît adéquat. IV. En définitive, le recours de D._____ est rejeté, celui de la compagnie G._____ partiellement admis et le jugement réformé dans le sens des considérants. Vu l'issue du recours, les frais de deuxième instance, plus l'indemnité allouée à son défenseur d'office par 720 fr. plus 54 fr. 70 de TVA, sont mis à la charge du recourant à raison des deux tiers, le solde étant laissé à la charge de l'Etat (art. 450 al. 2 CPP). Le remboursement à l'Etat de l'indemnité allouée ci-dessus sera exigible pour autant que la situation économique de D._____ se soit améliorée.

Export aus OpenCaseLaw (CC0). Verbindlich ist allein der vom erlassenden Gericht veröffentlichte Originaltext. Quellen-URL siehe oben.