

SENTÈNCIA

En nom del Poble Andorrà.-

A la vila d'Andorra la Vella, el 24 de gener del 2019.

Reunida la Sala Civil del Tribunal Superior de Justícia d'Andorra, sota la presidència del magistrat Sr. Joan Manel ABRIL CAMPOY i els Magistrats Sr. Vincent ANIÈRE i Sra. Eulàlia AMAT LLARI, ha adoptat la resolució següent:

ANTECEDENTS DE FET

I.- La representació processal dels Srs. P.A.G. i A. M. va presentar, en data de registre 30-10-2018, demanda d'exequàtur de mutu acord.

II.- En data de registre 4-01-2019, el Ministeri Fiscal va emetre informe, en virtut del qual i en mèrits de la doctrina de la Sala, interessava l'atorgament de l'exequàtur sol·licitat.

Ha actuat com a magistrat ponent el Sr. Joan Manel ABRIL CAMPOY.

FONAMENTS DE DRET

I.- L'article 49 de la Llei transitòria de procediments judicials exigeix per l'atorgament de l'exequàtur que la resolució compleixi amb els següents requisits:

- . la competència de la jurisdicció que l'ha dictat.
- . la regularitat del procediment seguit davant dita jurisdicció.
- . l'aplicació de la llei competent segons les regles nacionals de conflicte.
- . la conformitat a l'ordre públic nacional i internacional.
- . l'absència de tot frau a la llei nacional

I l'article 47 de la mateixa Llei transitòria de procediments judicials, sota el títol d'execució de sentències estrangeres, que abasta a tots els preceptes referents a la tramitació de l'exequàtur, estableix que l'exequàtur té per objecte:

*"Execució de **sentències** estrangeres*

Article 47.

*"En absència de tractat internacional les **sentències estrangeres** dictades per tribunals penals, administratius, fiscals, militars, de guerra, de seguretat i d'excepció no seran en cap cas executòries a Andorra i no serà admesa la petició d'execució a Andorra.*

Només les sentències civils, inclosos els efectes civils d'una sentència penal, podran ésser objecte de prèvia aprovació del Tribunal Superior de Justícia d'Andorra quan la demani una de les parts en la sentència de referència".

II.- En el cas present, la resolució objecte d'exequàtur compleix els requisits que s'exigeixen a la regulació andorrana, però no es tracta d'una sentència sinó d'un divorci de mutu acord, efectuat el 6-07-2018 i protocol·litzat notarialment davant del Notari de Paris Sr. A. B. el dia 17-07-2018.

Segons els articles 229.1 i següents del Code civil francès, l'acord de divorci de mutu acord, protocol·litzat davant de Notari atribueix efectes a l'acord i el dota de força executòria.

Per tant, si bé es pot constatar que s'ha seguit el procediment que estableix la normativa francesa, així com la determinació de la llei aplicable, es podrien plantejar problemes en relació a l'exigència que la normativa andorrana requereix una "sentència" estrangera com a objecte de l'exequàtur i en aquest cas ens trobem davant d'una documentació notarial.

Aquest escull no pot impedir l'atorgament de l'exequàtur sol·licitat per dues raons rellevants.

Una, perquè la doctrina de la Sala ja ha posat de manifest en ocasions anteriors que, en supòsits similars (vegeu STJC 138/10 del 15-06-2010 i STJC 267/14 del 24-12-2014), s'ha de concedir l'exequàtur sol·licitat atès que es compleixen amb totes les exigències previstes per la llei. I, en el cas, al tractar-se d'una homologació notarial d'un pacte privat o, en supòsits d'altres ordenaments estrangers, l'acord del notari d'atorgar el divorci, el Notari es troba investit de funcions pròpies de la jurisdicció, però que, per raons de legalitat i oportunitat, el legislador considera més adient que els consorts de mutu acord puguin instar el seu divorci davant del Notari. En aquest sentit, el Notari no actua solament com a fedatari públic, sinó que el legislador li atribueix l'exercici de funcions jurisdiccionals en aquells casos en els que no existeix controvèrsia entre les parts (jurisdicció voluntària).

I, dues, perquè el reconeixement de força executòria a un divorci atorgat de mutu acord davant de Notari, encara que no consti en una sentència

estrangera, no xoca contra l'ordre públic de l'Estat andorrà ni constitueix cap supòsit de frau.

En efecte, aquesta Sala entén que el concepte d'ordre públic inclou aquells principis, entre altres, de caire social, econòmic i jurídic, que informen una concreta societat en un moment determinat, la qual cosa provoca que el concepte d'ordre públic no sigui fix o immutable sinó que varia d'un Estat a un altre i, fins i tot, dins del propi Estat evolucioni al llarg del temps.

Precisament, aquesta relativitat i mutabilitat del concepte d'ordre públic permet entendre com molts ordenaments jurídics han conferit funcions jurisdiccionals als Notaris en matèria de separació o divorci de mutu acord, quan abans es trobaven reservades a la jurisdicció i a la mateixa solució ha arribat el Codi de procediment civil andorrà, aprovat el 18-10-2018, en el que, en seu de successions, s'atribueixen als Notaris andorrans funcions de jurisdicció voluntària que, abans de la seva vigència, es conferien als Batlles.

Per tant, si el legislador andorrà reconeix la possibilitat que els Notaris desenvolupin funcions de jurisdicció voluntària, no es pot considerar que el reconeixement d'una homologació o acord notarial estranger, en l'àmbit d'aquesta jurisdicció voluntària, pugui entendre's com a contrari al dret andorrà.

III.- Les consideracions anteriors justifiquen l'atorgament de l'exequàtur demanat, sense que s'escaigui efectuar pronunciament de les costes processals d'aquesta instància.

Vistos la legislació vigent i els Usos i Costums aplicables al present cas,

La Sala Civil del Tribunal Superior de Justícia d'Andorra,

DECIDEIX

ESTIMAR la demanda d'exequàtur presentada per la representació processal dels Srs. Srs. P.A.G. i A.M. i decretar l'executorietat de l'homologació notarial del divorci dels agents de data 17-07-2018. No procedeix efectuar imposició de les costes d'aquesta alçada.

Aquesta resolució és ferma i executiva.

Així per aquesta nostra resolució, definitivament jutjant, ho pronunciem, manem i signem.-