

SENTÈNCIA

En nom del Poble Andorrà.-

A la vila d'Andorra la Vella, el 26 de febrer del 2019

Reunida la Sala Civil del Tribunal Superior de Justícia d'Andorra, sota la presidència del magistrat Sr. Vincent ANIÈRE i els magistrats Sr. Jaume TOR PORTA i Sra. Eulàlia AMAT LLARI i, ha adoptat la resolució següent:

ANTECEDENTS DE FET

I.- Per escrit de 26-1-2018, el Sr. J.G.H. formulava, a l'empara del procediment previst en l'art. 63 de la Llei Qualificada del Matrimoni (en endavant LQM), demanda de mesures provisionals contra la Sra. M. R. S..

II.- En data 7-2-2018, es va celebrar l'acte de conciliació legalment previst, el quin va cloure sense avenença entre les parts continuant-se el procediment pels seus tràmits.

III.- Per Aute de data 9-4-2018 s'adoptaven les següents mesures provisionalíssimes a l'empara de l'art. 63.6 de la LQM:

- *“La separació provisionalíssima dels esposos;*
- *Atorgar la pàtria potestat dels fills menors D., H., S. i I. conjuntament als seus progenitors.*
- *Atorgar la guarda i custòdia dels menors al pare*
- *No fixar cap règim de visites en favor de la mare.*
- *Establir un ajut econòmic imprescindible a càrrec de la mare de 800 € (200 € per cada nen), que haurà de satisfer al compte corrent que el pare indiqui, dins els 5 primers dies de cada mes, actualitzable anyalment d'acord amb l'IPC i disposar el pagament de les despeses extraordinàries (en sentit estricte) a càrrec dels progenitors per meitats. Altrament, procedeix donar lloc a la mesura cautelar consistent en l'embargament de la pensió d'invalidesa que percep la Sra. R. de la CASS en l'import mensual de 800 €, oficiant a aquest organisme a tal efecte.*

- *L'Atribució de l'ús del domicili familiar i, dels seus objectes, que no siguin personals de la Sra. R., al pare, Sr. J. G. H.. Ara bé aquest es troba condicionat a que no s'hagi produït efectivament una compravenda en favor de tercers, aliens al present procés i, sense perjudici de quantes accions tingui el Sr. G. per menester accionar contra qui consideri oportú. Altrament procedeix oficiar a les Notaries del Principat per tal informin al respecte d'una eventual venda del què és o era el domicili familiar, situat al Carrer l XXX, Andorra la Vella i, cas de que aquesta no s'hagi produït, per tal de donar a conèixer la càrrega que pesa sobre aquest bé.*
- *Desestimar els restants pediments del Sr. G.”.*

IV.- Una volta practicats els mitjans de prova en el procediment principal i evacuades per les parts les conclusions, en data 1-8-2018, la Sra. Batlle dictava Aute amb la següent part decisòria:

“DECIDEIX: Estimar substancialment la demanda presentada pel Sr. J. G. H. a l'atenció de la Sra. M. R. S., en data 26 de gener del 2018 i, parcialment la demanda interposada per aquesta darrera a l'atenció del primer per escrit del 25 de maig del 2018 i, adoptar les següents mesures provisionals:

- *La separació provisional dels esposos;*
- *Atorgar la pàtria potestat dels fills menors D., H., S. i I. conjuntament als seus progenitors.*
- *Atorgar la guarda i custòdia dels menors al pare*
- *Establir uns contactes materno-filials, si bé **condicionats**:*

*A l'acreditació per part de la Sra. R. del tractament i seguiment psiquiàtric;
I, al seguiment per part de la psicòloga Sra. L. F. dels menors, com també dels seus progenitors i, el sotmetiment urgent a teràpia per aconseguir el restabliment progressiu del vincle materno-filials;*

El tot perquè una volta acreditada per part de la Sra. R. la seva situació de salut i, es determini que els menors disposen d'unes eines per assimilar la situació i, s'hagi establert el degut marc i estructura per pautar l'inici d'unes trobades, es puguin encetar aquestes, de manera que mare i fills puguin retrobar-se dues vegades al mes, des del divendres al dimarts, sense pernocta, anant a buscar la Sra. R. els menors a l'escola el divendres i retornant-los al domicili patern al vespre, a les 20 hores; El cap de setmana des de les 9 hores fins a les 20 hores; El dilluns al matí, recollint-los al domicili patern per dur-los a l'escola i, recollint-los el mateix dia a la sortida a l'escola fins a les 20 hores; I finalment els dimarts al matí, recollint-los al matí al domicili del pare per dur-los a escola.

- *Establir una pensió d'aliments a càrrec de la mare de 800 € (200 € per cada nen), que haurà de satisfer al compte corrent que el pare indiqui, dins els 5 primers dies de cada mes, actualitzable anyalment d'acord amb l'IPC i disposar el pagament de les despeses extraordinàries (en sentit estricte) a*

càrrec dels progenitors per meitats. Altrament, procedeix mantenir la mesura cautelar consistent en l'embargament de la pensió d'invalidesa que percep la Sra. R. de la CASS en l'import mensual de 800 €.

- *Desestimar els restants pediments del Sr. G..*

Quedant ben entès que qualsevol incidència significativa sobre l'estat de les menors s'haurà de comunicar a aquesta Batllia;

No hi ha lloc a efectuar cap pronunciament en costes judicials”.

V.- Contra aquesta darrera Resolució, la representació processal de la Sra. M. R. S. articulava recurs d'apel·lació presentant amb data registre del 23-11-2018 el seu escrit de conclusions interessant la seva revocació parcial i sol·licitava que la contribució de la seva representada als aliments dels fills menors s'havia de fixar en la suma de 600.- € mensuals (150.- € per cada fill) que s'hauria de satisfer al compte que el pare indiqués, dins dels 5 primers dies de cada mes, actualitzable anyalment d'acord amb l'IPC i disposar el pagament de les despeses extraordinàries (en sentit estricte) a càrrec dels progenitors per meitat, el tot sense fer pronunciament al respecte de les costes.

Tant el Sr. G. com el Ministeri Públic s'han oposat al recurs d'apel·lació plantejat.

VI.- Per Aute de 22-1-2019, es decidia no donar lloc a la pretensió probatòria adduïda pel Sr. G. mitjançant l'escrit de contesta a les conclusions.

Ha actuat com a magistrat ponent el Sr. Jaume TOR PORTA.

FONAMENTS DE DRET

I.- La representació processal de la Sra. M. R. S. s'alça exclusivament contra l'Aute al respecte dels aliments que fixa a alçada de 800.- € (200.- € per fill). En aquest sentit sosté que la seva capacitat econòmica era molt limitada, cenyint-se a la pensió d'invalidesa que percebia de la CASS sense que es trobés capacitada per a desenvolupar cap mena d'activitat professional complementària per raó des patologies que presentava. Afegia que en l'actualitat residia a Mallorca de manera que per a poder veure els seus fills en els caps de setmana que li corresponia, incorria en unes despeses molt elevades que oscil·laven entre 300 i 400.- € per cada desplaçament.

Finalment referia que la Sra. Batlle no havia valorat les necessitats personals de la seva representada alhora de fixar la pensió d'aliments.

II.- Resulta incontrovertit que els avui litigants varen contreure matrimoni civil a Andorra la Vella en data 12-10-2000, tenint cinc fills, un d'ells ja major d'edat i independent econòmicament dels seus pares (A.-G.). Els restants quatre (D., H., S. i I.), tenen respectivament 15, 10 i els dos darrers 9 anys (són bessons). Afegirem que en D., presenta un trastorn del espectre autista, en la variant de síndrome d'Asperger, que requereix d'una cura i atenció reforçada.

Tampoc es discuteix que en el decurs del procediment judicial, la Sra. R. sortia d'Andorra, traslladant la seva residència a les Illes Balears. En aquest context, venia l'apartament del que era propietària a Andorra indret en que s'ubicava el domicili familiar, i adquiria amb la seva actual parella sentimental, una unitat immobiliària a Palma de Mallorca.

Des d'una perspectiva econòmica estricta resulta degudament provat que els ingressos de la recurrent ascendeixen a la suma mensual de 1.634,91.- € nets mensuals que provenen de la pensió d'invalidesa que percep de la CASS, i que aquells que percep el Sr. G., provenen del seu salari que ascendeix a 1.894,31.- € nets mensuals de manera que en definitiva, els ingressos de la Sra. R. suposen el 46% dels ingressos globals dels dos litigants i els del Sr. G. el 54%.

III.- Endinsant-nos en l'examen dels greuges concrets que la part ha introduït en aquesta alçada al respecte de la decisió recorreguda, hem de recordar que l'import de la pensió d'aliments a càrrec del progenitor no custodi s'obté a través de la ponderació entre els següents paràmetres: 1) la capacitat econòmica de l'alimentant; 2) les necessitats dels alimentistes i 3) la capacitat econòmica del progenitor custodi, element aquest darrer que s'introdueix amb la finalitat d'assegurar que ambdós progenitors participin en el sosteniment dels seus fills de manera proporcional a la capacitat econòmica respectiva.

Hem pogut establir de manera reiterada que la cobertura de les despeses bàsiques d'un menor al Principat d'Andorra té un cost que es situa entre 600 i 800.- €. En aquesta eventualitat, no pot considerar-se que la pensió d'aliments fixada per la Sentència recorreguda (200.- € per fill) a càrrec de la mare sigui excessiva, i és que la mateixa és fins i tot inferior a la quantitat de 276.- € que resultaria d'una distribució estrictament proporcional en funció

dels ingressos propis efectuada sobre la base de 600.-€. Aquesta precisió permet considerar que la jutjadora va ponderar adequadament la capacitat econòmica de la recurrent alhora de fixar la pensió. Afegirem en aquesta alçada, que la diferència entre l'import de la pensió establerta i aquell import abans indicat resultant d'una proporcional estricta li permet subvenir al cost dels desplaçament des del seu lloc de residència actual per a poder veure els seus fills menors en caps de setmana alterns.

D'altra part s'ha de destacar que la Sra. R. quan va sortir del Principat d'Andorra va vendre la unitat immobiliària que li pertanyia a Andorra la Vella (foli 286) i alhora n'adquiria altre a Palma de Mallorca amb la seva actual parella sentimental. És cert que es desconeix l'import econòmic d'aquestes operacions, no obstant la Sra. R. no tant sols no l'ha justificat amb el benentès que gaudia de plena facilitat probatòria per a fer-ho, sinó que fins i tot ha esborrat el preu que figura en el títol de la unitat immobiliària adquirida a Espanya. En aquesta eventualitat, la realitat d'aquella precarietat econòmica que ara invoca no es pot considerar que resulti acreditada.

En conseqüència, la pensió d'aliments fixada a càrrec de la Sra. R. intervé de conformitat a dret i a les circumstàncies concurrents de manera que el recurs d'apel·lació que la mateixa interposa ha de ser rebutjat.

IV.- Atesa la naturalesa del procediment no es fa expressa imposició de costes malgrat la desestimació del recurs, en virtut de la facultat que atorga als Tribunals el capítol X de la Novel·la 82.

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

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

DECIDEIX

DESESTIMAR el recurs d'apel·lació interposat per la representació processal de la Sra. M. R. S. contra l'Aute d'1-8-2018 que confirmem íntegrament, i sense fer especial pronunciament pel que fa a les costes d'aquesta alçada.

Aquesta resolució és ferma i executiva.

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