

# **SENTÈNCIA**

En nom del Poble Andorrà.-

A la vila d'Andorra la Vella, el 30 de juny del 2016.

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

## **ANTECEDENTS DE FET**

I.- En data 10 de febrer del 2011, la Sra. R.M.R. va formular demanda de separació pel procediment abreujat contra el Sr. M.M.L. sol·licitant que es dictés sentència donant lloc a la separació dels consorts, confiant la guarda i custòdia del fill menor a la seva mare, sotmès a la pàtria potestat conjunta d'ambdós progenitors, establint un contactes paterno-filials que descrivia, fixant una suma de 400.- euros mensuals (indexables anyalment segons IPC) més el 70% de les despeses extraordinàries a càrrec del progenitor, sense atribució del domicili familiar, declarant que no hi havia lloc a establir una pensió compensatòria a favor de cap dels consorts, dissolent el règim econòmic

matrimonial i sense costes judicials. D'altra banda, sol·licitava per altressí l'adopció de mesures provisionalíssimes.

II.- En data 19 de febrer del 2013 la representació processal del Sr. M.M.L. va contestar a la demanda i va proposar demanda reconvençional, sol·licitant que es dictés sentència desestimant la demanda de separació presentada per l'adversa, llevat dels apartats acceptats per aquesta part, i declarant la separació matrimonial, la dissolució del règim econòmic matrimonial, que no hi hagués lloc a pensió compensatòria, que no calia procedir a l'atribució de domicili familiar, el manteniment de la pàtria potestat pels dos progenitors, a exercir-la de forma conjunta, amb la precisió d'establir per la Sra. R.M.R. l'obligació de complir estrictament amb el règim alimentari que havia de seguir el menor, l'atorgament de la guarda i custòdia del menor D. al seu pare, amb establiment del règim de visites a favor de la mare que descrivia i fixant una pensió d'aliments a càrrec de la mare d'un import de 150.- euros mensuals o altra que es consideri escaient, amb l'obligació de satisfer la meitat de totes les despeses extraordinàries que puguin correspondre al menor, indexable anualment en funció de l'IPC, sense fer especial imposició de costes processals. D'altra banda, demanava per altressí que s'adoptessin com a mesures provisionals les que enumerava.

III.- per Aute de data 1 d'abril del 2011 s'acordà, prèvia audiència de les parts, les següents mesures paterno-filials de caràcter provisional, de conformitat amb les disposicions dels articles 51 i 63 de la Llei qualificada el matrimoni:

- Mantenir la pàtria potestat compartida entre ambdós progenitors.
- Fer atribució de la guarda i custòdia del menor a favor de la mare.
- Ambdós progenitors es comprometen a assistir de forma conjunta a les visites pediàtriques del fill i de seguir de forma estricta les recomanacions mèdiques adients, tenint en compte que el menor podria ésser celíac.

- Fixar un règim de visites a favor del pare consistent en caps de setmana alterns, des del divendres a la sortida de l'escola a les 17 hores i retornar-lo també a l'escola el dilluns a les 8.45 hores; endemés dels dimecres a la tarda des de la sortida de l'escola fins a les 21 hores en que haurà de retornar al menor al domicili matern sopat i dutxat; així com la meitat de les vacances escolars, corresponent a la mare la primera meitat els anys parells i al pare la primera meitat els anys senars, i amb la precisió que les vacances d'estiu es dividiran per períodes successiu de quinze dies;

- Establir una pensió d'aliments a càrrec del pare no custodi en l'import de 350.- euros, pagadors dins del cinc primers dies de cada mes, i actualitzable cada mes de gener en funció de l'IPC publicat pel M.I. Govern, fixant a l'ensem que les despeses extraordinàries seran a càrrec d'ambdós progenitors per meitats.

IV.- El dia 26 d'abril del 2011 la Sra. R.M.R., presentà un escrit per mitjà del quin contestava a la demanda reconvençional, oposant-se a la mateixa i sol·licitant que fos desestimada, sense costes.

V.- La Sentència dictada per l'Hble. Batlle en data 12 de juny del 2015 va decidir:

**"Primer:** Estimar la demanda formulada per la Sra. R.M.R. contra el Sr. M.M.L., i estimar molt parcialment la demanda presentada per la representació processal del Sr. M.M.L. contra la Sra. R.M.R., declarant la separació matrimonial dels consorts ans referits, així com la dissolució del règim econòmic del matrimoni per ells contret en el seu dia, adoptant les següents mesures reguladores:

- Establir el manteniment de la pàtria potestat del menor D.M.M. serà compartida entre ambdós progenitors.
- Atorgar la guarda i custòdia del menor D. a la mare, Sra. R.M.R., i fixar el següent règim de visites del pare envers el menor:
- Els caps de setmana alterns, de les 17 hores del divendres, en que el pare recollirà l'infant a la sortida de l'escola, a les 8.45 del dilluns, en que el pare el reintegrarà a l'escola.

- Els dimecres des de la sortida de l'escola fins a les 21 hores amb entrega del menor al domicili matern sopat i banyat.
- En període de vacances escolars, correspondrà al pare la primera meitat els anys parells i la segona els senars, i pel que respecta als estius les estades es faran per quinzenes de forma que el Sr. M.M.L. li correspondrà els anys parells des del darrer dia de l'escola a les 17.00 hores fins el dia 15 de juliol a les 21 hores, des del dia 31 de juliol a les 21 hores i fins el dia 15 d'agost a les 21 hores i des del dia 31 d'agost a les 21 hores i fins el dia 4 de setembre a les 21 hores. I els anys senars a la inversa. Per les vacances de Nadal, Setmana Santa, Tots Sants, Carnestoltes i Primavera, si n'hi ha, es considerarà que la meitat de cada període és el dia 30 de desembre a les 21 hores quan es tracti del Nadal, el diumenge de resurrecció a les 21 hores per Setmana Santa i els dimecres a les 21 hores de Tots Sants, Carnestoltes i Primavera (si n'hi ha). Sempre haurà d'haver-hi contactes telefònics amb el progenitor que no tingui el menor en la seva companyia, les recollides i acompanyaments es faran al domicili matern i amb l'obligació de comunicar prèviament les adreces i telèfons de contacte quan el menor es desplaci a l'estranger.
- Les onomàstiques i aniversaris de cada progenitor, la menor haurà de poder compartir-los amb el progenitor de que es tracti.
- En relació a l'onomàstica i aniversari de l'infant, cada progenitor li pertocarà un any de forma alterna.
- Fixar una pensió per aliments a càrrec del Sr. M.M.L. en l'import de 350.- euros, pagadors dins del cinc primers dies de cada mes, i actualitzable cada mes de gener en funció de l'IPC publicat pel M.I. Govern.
- Establir l'obligació de sengles progenitors de satisfer per meitat les despeses extraordinàries del menor.

**Segon.-** Oficiar prop del Registre Civil, una volta la present resolució judicial guanyi fermesa, a fi que la persona encarregada del mateix procedeixi a la inscripció de la separació matrimonial del Sr. M.M.L. i Sra. R.M.R.

**Tercer.-** No fer especial imposició de les costes judicials ocasionades.

VI.- Contra l'esmentada resolució formula recurs d'apel·lació la representació processal del Sr. M.M.L. i, en virtut dels arguments que exposa en les seves conclusions, sol·licita la seva revocació en el sentit de fixar un règim de visites flexible en relació al seu fill menor, ja que ha traslladat el seu domicili a Granada (Espanya) i disposant que la pensió en concepte d'aliments que ha de pagar en favor del seu fill sigui disminuïda a 50 euros mensuals, ja que es troba sense feina i ha tingut un altre fill d'una altre relació.

Ha actuat com a magistrat ponent la M.I. Sra. Eulàlia AMAT LLARI

## FONAMENTS DE DRET

I.- La representació processal del Sr. M.M.R. formula recurs d'apel·lació contra la resolució de la Sentència d'instància argumentant, en primer lloc, que, atès que des del mes de novembre del 2014 resideix a Granada (Espanya) com acredita en el certificat d'empadronament aportat en aquesta alçada, no pot gaudir del règim de visites al seu fill que estableix la resolució d'instància, raó per la qual sol·licita que es fixi un règim de visites flexible que li permeti veure al seu fill quan pugui viatjar al Principat, sempre que anunciï aquest viatge a la mare del menor amb quinze dies d'antelació i que es mantingui exclusivament el relatiu a les vacances escolars d'estiu, Setmana Santa i Nadal del menor D. i, atès que els contactes paterno-filials seran molt inferiors als establerts a la Sentència recorreguda i per evitar trencar el vincle afectiu entre pare i fill i sempre en benefici del menor, sol·licita igualment que s'estableixin contactes via webcam entre pare i fill. El recurrent sol·licita, en segon lloc, que es fixi una pensió per aliments a càrrec seu i en favor del seu fill de 50 euros mensuals, ja que ell està a l'atur, sense rebre cap subsidi per aquesta causa i constant inscrit al "Servicio Andaluz de Empleo" sense haver trobat feina i ha tingut un altre fill de la seva actual parella, de tal manera que no pot abonar els

350 euros que la Sentència objecte del present recurs estableix per aquest concepte, però aquests motius no es poden estimar.

II.- En efecte, el fet que entre el lloc a on el Sr. M.M.L. resideix actualment i aquell a on resideix el seu fill menor existeixi una considerable distància geogràfica justificaria, en principi, que en aquesta alçada es modifiqués el règim de visites que es fixa a la Sentència d'instància en el sentit que sol·licita el recurrent per raó d'economia processal. No obstant, com posa de relleu el Mgfc. Ministeri Fiscal en el seu informe, allò procedent hauria estat comunicar a l'Hble. Batlle la seva nova situació personal abans de que es dictés Sentència o bé interposar una demanda de modificació de les mesures adoptades per haver-se modificat la situació de base en virtut de la qual es van sol·licitar, ja que la Sentència d'instància era correcte en el moment en el què es va dictar i d'acord amb les dades que consten en les actuacions i, per tant, no és procedent la seva revocació.

Malgrat això, el recurrent no sols demana un canvi del règim de visites establert, sinó també que es redueixi la pensió que la citada resolució l'obliga a pagar en benefici del seu fill menor fins fixar-la en la suma de 50 euros i aquesta Sala considera que per tal d'atendre, si és el cas, aquesta petició és necessari que les parts puguin fonamentar les respectives pretensions aportant les proves que considerin precises i argumentant les raons per les quals les defensen o s'oposen a elles i tot això en el curs del procediment corresponent prèvia una demanda de modificació de mesures i no és suficient que el Sr. M.M.L. porti en aquesta alçada la prova d'estar inscrit al "Servicio Andaluz de Empleo" des del mes de març del 2013 al mes de juny d'aquell any i des del mes gener del 2015 al de febrer del 2016, ni que es certifiqui que no cobra subsidi d'atur a Espanya, ni que acrediti que, en ocasions, també estava en situació d'atur al Principat, ni que porti un llibre de família en el què consta que ha tingut un altre fill d'una relació posterior, sense que la Sra. R.M.R. tingui ocasió de contradir aquestes manifestacions, aportant les proves que estimi precises per desvirtuar-les, si és el cas, i sense comptar amb el preceptiu informe del Mgfc. Ministeri Fiscal.

III.- En desestimar-se el recurs procedeix imposar a la part recurrent les costes d'aquesta alçada, de conformitat amb allò que disposa el Codi 7,51,5.

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

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

## DECIDEIX

DESESTIMAR el recurs d'apel·lació interposat per la representació processal del Sr. M.M.L. contra la Sentència dictada per l'Hble. Batlle en data 12 de juny del 2015, que CONFIRMEM íntegrament, imposant les costes d'aquesta alçada a la part recurrent.

Així per aquesta nostra resolució, de la qual en serà tramés testimoni a l'Hble. President de la Batllia, per al seu coneixement i als efectes escaients, definitivament jutjant, ho pronunciem, manem i signem.-