

AUTE de 12 de febrer de 2004

**Dret de visita del pare en les situacions de crisi
matrimonial : s'ha de complir d'acord amb el que va
establir la resolució judicial ferma**

Reunida la Sala Civil del M.I. Tribunal Superior de Justícia d'Andorra, sota la presidència del M.I. Sr. Jean Louis VUILLEMIN, i els magistrats M.I. Sr. Antoni BRUGUERA MANTÉ i M.I. Sr. Joan Manel ABRIL CAMPOY, ha adoptat la resolució següent:

ANTECEDENTS DE FET

I.- En el marc dels autes de número B-876-5/99, instats per la Sra. Sílvia C.M. contra el Sr. Xavier N.B., l'Hble. Batlle, actuant com a Tribunal Unipersonal, va dictar un Aute en el qual en resoldre una petició formulada per aquest darrer el dia 23 d'octubre del 2002, va decidir que: *"s'ha d'establir la represa dels contactes paterno-filials amb la seva filla Clara N.C., així com les restants responsabilitats derivades del conveni sancionat per Aute del 10 de desembre de 1999, per bé que es confia als professionals del Servei de Medicina Legal i Forense l'establiment del règim de visites més adequat a la situació de la menor, supervisant el seu compliment i informant periòdicament a la Batllia"*.

II.- Disconforme la Sra. Sílvia C.M. amb la resolució anterior, va interposar contra ella aquest recurs d'apel·lació el qual ha estat tramitat d'acord amb la llei.

Ha actuat com a magistrat ponent el M.I. Sr. Antoni BRUGUERA MANTÉ.

FONAMENTS DE DRET

I.- És cert que -com diu la recurrent- l'Aute apel·lat *"no és la conseqüència d'un procediment ni ordinari ni abreujat (aquest darrer el propi d'affers de família)"* sinó que té el seu origen en un escrit que el 23 d'octubre de 2002 el Sr. Xavier N.B. va presentar en el marc del procediment B-0876-5/99 d'atribució de custòdia de la menor Clara N.C., filla dels litigants, el qual procediment va ser resolt per un Aute ferm de la Batllia de 10 de desembre 1999 que va aprovar el conveni signat per ambdós progenitors en què havien establert l'atribució de la custòdia, la pàtria potestat, els contactes paterno-filials i els aliments de la menor i fixat com a contactes paterno-filials *"atenent la curta edat de la criatura i les seves sessions de rehabilitació, consistents en visites*

diürnes al domicili de la mare, un cop per setmana, durant la tarda dels dissabtes".

En l'escrit esmentat el Sr. Xavier N.B. manifestava que "malauradament,... des que es dictaminà el referenciat Aute ençà, ha estat un fet objectiu que el pacte tercer (referent als contactes paterno-filials) no ha pogut ser acomplert pel meu principal, per causes que li són totalment alienes a la seva persona...; (que) mai no ha pogut exercir el seu dret de visites, amb el consegüent perjudici psíquic i moral per ell i la seva filla, na Clara N.C.". Afegia que "donada la inexistent comunicació entre el meu representat i la Sra. Sílvia C.M., i per tant davant la efectiva impossibilitat que aquesta part es pugui posar d'acord amb la mare de na Clara N.C., a fi i efecte que el meu principal pugui exercir i complir amb absoluta normalitat amb les responsabilitats que se'n deriven del règim de visites acordat judicialment, el Sr. Xavier N.B. acut davant de vostra honorable Senyoria, a fi i efecte d'obtenir la tutela i salvaguarda dels seus legítims i inalienables drets, així com els de la seva filla". I adduïa: "Tanmateix, però, el meu representat és conscient de l'edat de na Clara..., dels temps transcorregut sense haver pogut exercir el règim de visites... i de la importància de portar a terme dites visites amb la seva filla ... considera que és essencial i necessari que la represa inicial dels contactes amb la seva filla s'haurien de realitzar amb l'ajut i el recolzament d'una assistenta social, i en un lloc diferent al domicili matern, a fi i efecte que aquests s'efectuïn en les millors condicions psicològiques i emocionals per ambdós i fins que les seves relacions arribin a ser d'absoluta normalitat".

I acabava demanant que "a tenor de l'Aute de data 10 de desembre de 1999, i en els seus mèrits, tingui a bé V.H.S., en base a tot allò exposat... que el Sr. Xavier N.B. pugui exercir i complir amb absoluta normalitat amb les responsabilitats que se'n deriven del règim de visites acordat judicialment en data 10 de desembre de 1999".

(Tots els subratllats són del text transcrit de l'escrit del Sr. Xavier N.B.)

II.- Traslladat tal escrit a la Sra. Sílvia C.M., la mateixa el va contestar el 7 de novembre de 2002 (no el 28 d'octubre com diu el seu escrit d'apel·lació). En ell exposava les queixes que tenia del comportament del Sr. Xavier N.B. vers la criatura i l'abandó de totes les seves responsabilitats plasmat en el document de 30 de novembre de 2000 signat per aquell i que acompanyà (foli 84); deia que "ningú no podria pas reprotxar-me que hagi permès al meu company, Sr. Joan R., que exerceixi envers la Clara el paper de pare que declinà el seu progenitor"; que "el meu company estima la Clara i la cuida amb la devoció del millor pare de família i amb el suplement de la persona de bon cor que vol protegir la criatura que altre ha abandonat"; i que "quan el Sr. Xavier N.B. que no ha VIST

la Clara ni l'ha trucat mai des d'octubre del 2000 sap que el Sr. Joan R. vol esdevenir pare adoptiu de la nena, aleshores, pretén fer veure que l'estima i que desitja exercir la seva paternitat" (foli 82); demana per a la seva filla "la protecció de la Justícia ... i el «favor filii» per sobre dels capricis del progenitor". Deia que **"en quant els contactes paterno-filials els deixo al criteri de l'Hble. Batlle"** (fet QUART al foli 83); i acabava en el fet CINQUÈ en el qual manifestava: **"Entenc que si el Sr. Xavier N.B. ha passat dos anys sense veure a la seva filla per pròpia voluntat, no és d'urgència restablir contactes paterno-filials i que s'ha de veure el que resulta del procediment B-0546-2/2002 de modificació de conveni regulador que es troba en curs"**.

III.- L'escrit ressenyat del Sr. Xavier N.B. de 23 d'octubre de 2002 que ha originat l'Aute ara apel·lat, no feia més, pel que respecte als contactes paterno-filials, que sol·licitar l'execució i el compliment de l'Aute anterior ferm de 10 de desembre de 1999 el qual, òbviament, ha de ser complert en els seus termes atesa la seva fermesa; sense que les al·legacions en contrari de la recurrent referents a l'abandó que al·lega del progenitor vers la criatura (nascuda el 6 de juny de 1999) puguin ser tingudes en compte, ja que del que aquí es tracta és d'executar i de complir un Aute ferm el qual únicament pot ser canviat -si fos el cas- amb la resolució que es dicti en el procediment ja endegat núm. B-0546-2/2002 per a la modificació d'aquell Aute de 10 de desembre de 1999; i no és acceptable la manifestació de la recurrent que en haver passat dos anys sense que el pare hagi vist a la seva filla **"no és d'urgència restablir contactes paterno-filials"**, ja que el dret del pare a contactar amb la seva filla un cop per setmana durant la tarda dels dissabtes, declarat i reconegut en aquella resolució ferma, ha de ser respectat en tot cas, i l'únic ara escaient per a la protecció de la menor (atès el temps que el pare no contacta amb ella, l'absència total de comunicació entre els pares, la situació de convivència actual de la mare, i l'edat de 4 anys, de la criatura) haurà de ser acordar -com demanava el mateix pare- que la represa dels seus contactes amb la seva filla es realitzi amb l'ajut i el recolzament dels professionals del Servei de Medicina Legal i Forense i en un lloc diferent al domicili matern a fi que els contactes s'efectuïn en les millors condicions psicològiques i emocionals possibles per a ambdós i fins que les relacions paterno-filials hagin assolit un grau de clara normalitat.

El lloc dels contactes el podran decidir els pares si arriben a un acord, i en altre cas el decidirà el Batlle; i la durada de l'ajut i recolzament dels professionals es perllongarà fins que els mateixos en determinin la seva innecessitat.

IV.- L'exposat anteriorment determinarà l'estimació parcial d'aquesta apel·lació ja que no és

correcte la decisió del Batlle de deixar als professionals del Servei de Medicina Legal i Forense "***l'establiment del règim de visites més adequat a la situació de la menor***" com decideix l'Aute apel·lat, ja que en aquest moment i en aquest procediment, que es troba en fase d'execució de l'Aute ferm de 10 de desembre de 1999, el Batlle no podia variar el disposat en aquell Aute (els contactes paterno-filials establerts durant la tarda dels dissabtes), que és el que l'esmentat aute va determinar; sens perjudici que la "***forma***" en què s'hauran d'efectuar tal contactes, ateses les rellevants circumstàncies assenyalades, es realitzi del mode que roman dit supra.

V.- No escaurà fer pronunciament especial sobre les costes de les dues instàncies per raó de la naturalesa del procediment i en no apreciar-se temeritat.

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

ESTIMAR en part aquest recurs apel·lació; CONFIRMAR en part i en part REVOCAR la resolució apel·lada a fi de DISPOSAR: que el Sr. Xavier N.B. podrà tenir els contactes amb la seva filla Clara N.C. un cop per setmana durant la tarda del dissabtes; els contactes es realitzaran amb l'ajut i el recolzament dels professionals del Servei de Medicina Legal i Forense i en un lloc diferent del domicili matern, lloc que podrà ser escollit pels pares de la menor si arriben a un acord en el termini de vuit dies des de l'arribada a la Batllia d'aquesta resolució; i si els interessats no han comunicat de mutu acord a la Batllia el lloc, aquest serà determinat directament per la Batllia. La represa dels contactes paterno-filials i el seu seguiment seran realitzats amb l'ajut i el recolzament dels professionals del Servei de Medicina Legal i Forense fins que aquests professionals en determinin la seva innecessitat per haver assolit les relacions paterno-filials un caire de plena normalitat. Aquests professionals informaran periòdicament a la Batllia del compliment i de l'evolució d'aquells contactes.

No es fa pronunciament sobre les costes de les dues instàncies.

Es notificarà aquesta resolució a les parts, al Servei de Medicina Legal i Forense i al Ministeri Fiscal.

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.-