

# **SENTÈNCIA**

En nom del Poble Andorrà.-

A la vila d'Andorra la Vella, el 20 de setembre 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 ANIÈRE i M.I. Sr. Carles CRUZ MORATONES, ha adoptat la resolució següent:

## **ANTECEDENTS DE FET**

I.- Prèvia petició de citació a judici de data 8-5-2013, per escrit de data 10-6-2013, la representació processal del Sr. C.F.D.S.P. articulava demanda de modificació de mesures paternofilials contra la Sra. M.A.R.M., sol·licitava que es dictés Sentència acordant la modificació de la guarda i custòdia atribuïda a la mare per un sistema de guarda i custòdia compartida dels menors C. i B. per períodes setmanals intervenint els canvis cada divendres a la sortida de l'escola en les restants modalitats que en el cos de l'escrit s'indiquen. Subsidiàriament i en el cas que no es canviï o modifiqui el sistema de custòdia s'estableixi una modificació de la pensió d'aliments

fixant-la en el global de 350.-€ per les dues filles (175.-€ cadascuna) i imposant a la defenent el pagament de les costes en cas que s'oposi a tant justes pretensions.

II.- Per informe escrit de data 11-6-2013, el Ministeri Fiscal s'oposava a les pretensions de la part demandant en tant que aquestes no resultessin degudament acreditades en el moment processal oportú.

III.- En data 1-7-2013, la Sra. M.A.R.M. contestava la demanda articulada de contrari oposant-se a les pretensions de la part agent sol·licitant es dictés Sentència desestimant la demanda tot i imposant a l'actor les costes ocasionades.

IV.- Obert el judici a proves el dia 22-7-2013, han estat practicats els mitjans de prova proposats amb el resultat figurant en les actuacions, excepció feta de la prova I.- Testifical de les sol·licitades per la part agent i que havia de ser practicada en la persona del Sr. J.A.D.S.C., en haver estat declarada impracticable per Providència de 24-11-2015.

V.- El dia 15-1-2016, el Ministeri Fiscal formulava escrit de conclusions interessant el manteniment de l'atribució de la guarda i custòdia de les menors en benefici de la mare, l'establiment d'un regim de visites acord amb les indicacions obrant en l'informe de la psicòloga obrant en autes, fixant uns aliments a càrrec del pare de 400.- € mensuals.

El dia 18-1-2016, les parts litigants han evacuat llur respectius escrits de conclusions en què han reproduït les seves pretensions inicials.

VI.- L'Hble. Tribunal Unipersonal de Batlle va dictar Sentència en data 1 de febrer de 2016 i va decidir: *“Desestimar la demanda articulada pel Sr. C.F.D.S.P. contra la Sra. M.A.R.M., i sense fer especial pronunciament en relació a les costes processals.”*

V.- Contra l'esmentada resolució formula recurs d'apel·lació la representació processal del Sr. C.F.D.S.P. i, en virtut dels arguments que exposa en les seves conclusions, demana la seva revocació i va aportar nou document que va ser admès com a diligència per a millor proveir.

Ha actuat com a magistrat ponent el M.I. Sr. Carles CRUZ MORATONES.

## FONAMENTS DE DRET

PRIMER.- En el present procediment de modificació de mesures de separació de 25-6-12, el pare demanà en la instància que es passi a un règim de guarda i custòdia compartida i, subsidiàriament, la disminució de la pensió alimentosa a pagar en favor de les seves dues filles, C., nascuda el xx-xx-xx, i B., el xx-xx-xx.

La sentència del Tribunal Unipersonal desestima les dues pretensions.

Contra tal decisió s'alça el pare.

SEGON.- Dues circumstàncies apareixen per primer cop en aquesta alçada i cal tenir present perquè han estat degudament presentades en el recurs d'apel·lació. La primera rau en el fet que el pare ja desisteix de la demanda de guarda compartida i la segona que la CASS li ha reconegut una pensió d'invalidesa per malaltia comuna, grau I, en data de 21-3-16, en data posterior a la sentència apel·lada, i que a l'empara de l'article 73 de la Llei Transitòria de procediments judicials ha estat admesa en aquesta alçada.

TERCER.- Començant per aquests darrera circumstància que ha estat acreditada i a l'import de la pensió reconeguda de 361,32€ mensuals fa que la disminució d'ingressos derivats del revingut mensual sigui notablement

inferior i encara que li permeti treballar en un altre ocupació i també a la pensió que ja té reconeguda per accident de treball (364,92€ mensuals), resulta evident que ha sofert una disminució d'ingressos respecte als que tenia l'any 2012 (2.269€) i això fa que la pensió d'aliments també hagi d'adaptar-se a la nova capacitat econòmica del pare i que la pensió hagi de fixar-se en 175€ per a cada filla, sense perjudici de que si millora la seva situació econòmica pugui de nou revisar-se.

QUART.- Pel que fa al règim de visites, resulta contradictòria la posició del pare en aquesta alçada. D'una banda, demanda un règim progressiu de contactes amb les seves filles, de 14 i 12 anys a dia d'avui, seguint les pautes de la psicòloga que ha dictaminat en aquesta causa, Sra. B.S.S., i, per altre, que atès que ha deixar el Principat per tornar a viure a Portugal, que pugui tenir a les nenes en la seva companyia totes les vacances d'estiu, de Nadal i de Setmana Santa.

Òbviament les coses alhora si abandona el país no es possible. No és això el que convé a les seves filles que han tingut escassos contactes amb el pare que passin totes les vacances amb el pare exclusivament.

L'interès superior de les filles passa perquè efectivament iniciïn un període d'aproximació progressiva amb el pare en els termes suggerits per la perit, però que obligarà al pare a restar, al menys un temps, en el Principat si vol assolir aquella normalització de contactes i que posteriorment es pugui trobar una solució equilibrada en el tema de les vacances indicades. Qualsevol solució per a les vacances passa primerament pel període progressiu de contactes i de normalització de relacions amb el pare.

En conclusió aquest motiu ha de prosperar parcialment i amb les matisacions que acabem de fer.

CINQUÈ.- Atesa la naturalesa d'aquesta classe de procediments no fem especial pronunciament sobre les costes causades en aquesta alçada.

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 PARCIALMENT el recurs d'apel·lació interposat per la representació processal del Sr. C.F.D.S.P. contra la Sentència dictada per l'Hble. Tribunal Unipersonal del Batlle en data 1 de febrer de 2016, que revoquem parcialment en el sentit de:

1) Que s'estableixi, en execució de sentència, un règim progressiu de contactes amb el pare seguint els suggeriments de la pèrit Sra. B.S.S. i sota la supervisió de L'Hble. Batlle entre el pare i les seves dues filles i que posteriorment es determini el règim aplicable a les vacances escolars de les filles.

2) Es fixa la pensió d'aliments a càrrec del pare i en favor de les seves filles a raó de 175€ mensuals per a cadascuna d'elles amb efectes des de la data de la present sentència i amb l'actualització anual en funció de l'índex de preus al consum.

3) Mantenim la resta del pronunciament de la sentència de separació de 25 de juny de 2012 (causa B-0535-6/2010) que no es contradigui amb els dos punts precedents.

4) No fem pronunciament de condemna en costes d'aquesta alçada.

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.-