

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. Jaume TOR PORTA i Sra. Eulàlia AMAT LLARI, ha adoptat la resolució següent:

ANTECEDENTS DE FET

I.- Per escrit de 1-6-2017, el Sr. J.A.T.D.S. articulava demanda de modificació de mesures paternofilials contra la Sra. M. D.G.D.C.P., tot i sol·licitant es dictés Sentència disposant el següent:

- La pàtria potestat de la menor compartida entre ambdós pares;
- La guarda i custòdia de la menor Leticia compartida entre ambdós pares, per setmanes alternes, des del divendres a la sortida de l'escola i fins al divendres següent en què el progenitor custodi la reintegrarà al matí a l'escola;
- El repartiment per meitat entre els pares de les vacances escolars de la menor, en la forma detallada a l'escrit presentat, i igualment el repartiment entre ells dels dies de celebració pròpia del pare i la mare i les onomàstiques i aniversaris dels pares i de la menor;
- La contribució al pagament dels aliments ordinaris i de les despeses extraordinàries de la menor que detallava a l'escrit presentat.

II.- La Sra. M.D.G.D.C.P. contestava la demanda articulada i alhora interposava demanda reconvençional tot i sol·licitant es dictés Sentència que:

- Mantingui la pàtria potestat de la menor compartida entre ambdós pares i la guarda i custòdia d'aquesta a favor de la mare;
- Modifiqui el règim de contactes a favor del progenitor no custodi, de forma que aquest es pugui trobar en companyia de la filla els

caps de setmana alterns, des del divendres a la sortida de l'escola i fins al diumenge a les 20 hores en què el pare la retornarà al domicili de la mare, i igualment dos dies entre setmana, a elecció del pare o que fixi el tribunal, des de la sortida de l'escola o de l'activitat extraescolar i fins a les 21 hores en què haurà de ser retornada sopada al domicili matern;

- Un repartiment de les vacances escolars de la menor que detallava a l'escrit presentat;
- El manteniment de la pensió per aliments a càrrec del progenitor no custodi i fixada per conveni de data 16 de setembre de 2013;
- El repartiment de les despeses extraordinàries sol·licitat pel demandant al seu punt setè, i que en aquest apartat s'incloguin aquelles despeses mèdiques no cobertes per la Caixa Andorrana de Seguretat Social, l'assegurança complementària de salut, l'ortodòncia i l'ortopèdia;
- No fer expressa imposició de les costes judicials ocasionades.

III.- El Ministeri Fiscal s'ha oposat als fets relatats tant en la demanda com a la demanda reconvençional en tant que aquests no resultessin degudament acreditats.

El Sr. T.D.S. s'ha oposat a la demanda reconvençional plantejada.

IV.- Una volta practicats els mitjans de prova declarats pertinents i evacuat el tràmit de conclusions i de conclusions complementàries, el dia 14-6-2018 requeia Sentència amb la següent part decisòria:

"Primer.- Estimar de forma substancial tant la demanda formulada pel Sr. J. A.T.D.S. contra la Sra. M. D.G.D.C.P., com la demanda reconvençional formulada per aquesta darrera contra el Sr. J. A.T.D.S., i modificar els pactes del conveni regulador subscrit el dia 22 de juliol del 2013 i el seu complement de data 16 de setembre del 2013, i aprovats per sentència de data 26 de març del 2015 en el marc dels autes del judici civil de número B-1273-7/2014, en la forma que es descriu seguidament.

Segon.- Modificar el pacte 6.2 del conveni regulador de data 22 de juliol del 2013 en el sentit de mantenir el sistema de guarda i custòdia a favor de la progenitora, fins per tot el moment en què la perit judicial nomenada, no aconselli l'assoliment d'un règim de coparentalitat, i en aquest sentit la perit judicial haurà d'establir un sistema d'ampliació de contactes i el seguiment d'aquest, en el qual s'avaluarà l'adaptació i l'evolució de la menor, fins assolir un sistema de coparentalitat i haurà d'informar aquest tribunal de l'evolució de dits contactes cada sis mesos, i el cost de dita avaluació haurà de ser sufragat per meitat per cada progenitor i abonat directament a la perit judicial nomenada.

Tercer.- Mantenir el règim de contactes vigent entre pare i filla, fins que la perit judicial no determini la forma en què ha de ser ampliat i en tot cas dit règim s'estableix en concepte de mínims.

Quart.- Modificar els pactes 6.5, 6.6 i 6.4 del conveni regulador i establir que els pares es repartiran per meitat les vacances escolars d'estiu, Carnestoltes, Tots Sants, Setmana Santa i Nadal, i que el repartiment dels períodes es farà de forma

alterna entre ells, de forma que a manca d'acord, la mare es trobi en companyia de la menor el primer període els anys parells i el pare el segon i els anys senars a l'inrevés.

Pel que fa a les vacances de Nadal, el primer període s'inicia l'últim dia lectiu a la sortida del col·legi i finalitza el 30 de desembre a les 20 hores i la segona meitat des d'aquesta darrera data i fins al dia de retorn de l'escola, en que la menor haurà de ser reintegrada a l'escola pel progenitor que correspongui;

Pel que respecta a les vacances d'estiu, el repartiment es farà per quinzenes, de forma que a manca d'acord entre els pares respecte del repartiment, es procedirà a l'alternança de períodes en la forma anteriorment descrita. Pel que fa al primer període del mes de juliol s'inicia el darrer dia lectiu i finalitzi el 14 de juliol a les 20 hores, i el segon període des d'aquesta darrera data i fins al 31 de juliol a les 20 hores. I pel que fa al primer període del mes d'agost s'inicia en aquesta darrera data i finalitza el 14 d'agost a les 20 hores i el segon període des d'aquest darrer dia i fins al dia de retorn a l'escola al matí;

Pel que fa a les vacances de Setmana Santa, Carnaval i Tots Sants, a manca d'altra acord entre els pares, el repartiment de dits períodes es farà en la forma següent. La menor restarà en companyia de la mare els anys parells per Setmana Santa i del pare Carnaval i Tots Sants, i els anys senars a l'inrevés. I pel cas que la menor gaudeixi d'altres vacances no previstes anteriorment, el repartiment es produirà per meitat de dit període entre els pares.

Pel que fa a les onomàstiques i els aniversaris de cada progenitor, la menor es podrà trobar en companyia d'aquests a les dates assenyalades, en un horari que no destorbi les seves obligacions escolars cas que sigui un dia lectiu. En relació a l'onomàstica i l'aniversari de la filla menor, els pares podran trobar-se amb aquesta de forma alternativa, de forma que els anys parells correspongui al pare l'aniversari i a la mare la onomàstica i els anys senars a l'inrevés, i donat que l'aniversari de la filla és el 25 de desembre, l'aniversari correspondrà a aquell progenitor que gaudeixi de la companyia de la menor en el període corresponent de vacances.

Pel que refereix a la comunicació necessària entre les pares, aquests s'hauran d'informar recíprocament de tot desplaçament de la menor fora del país, de forma que el progenitor que no la tingui en la seva companyia, conegui l'adreça i el telèfon del lloc on es troba, i es lliuraran la documentació necessària a fi que la menor pugui viatjar, i que a més els pares podran comunicar-se de forma diària amb la filla, per mitjà de telèfon o altre mitjà, en un horari que no destorbi el seu descans, i que s'estableixi a manca d'altre acord entre les parts, entre les 20 i les 20'30 hores.

Cinquè.- Modificar els pactes novè, desè i onzè del conveni regulador de data 22 de juliol del 2013, i el seu complement de data 16 de setembre del 2013, i establir que fins al moment en què no s'assoleixi el règim de guarda i custòdia compartida, escau mantenir a càrrec del pare el pagament de la pensió per aliments mensual de 300.-euros establerta, que s'incrementarà anyalment segons la variació que experimenti el índex de preus al consum publicat anyalment pel M.I. Govern d'Andorra, i que serà pagadora dins els cinc primers dies de cada mes, al compte bancari que la mare assenyali, i el pagament de la meitat de les despeses extraordinàries de la filla comuna.

En el moment en què es s'apliqui el règim de guarda i custòdia compartida decidit per aquest tribunal, es fixi el següent règim en relació al pagament dels aliments de la menor:

- Cada progenitor haurà d'assumir els aliments estrictes de la menor quan es trobi en la seva companyia;

- Les despeses ordinàries que excedeixin els aliments estrictes, que poden correspondre entre altre a material, llibres i transport escolar, quota de l'associació de pares d'alumnes, activitats extraescolars esportives o lúdiques consensuades entre els pares i despeses mèdiques no cobertes per la Caixa Andorrana de Seguretat Social, i les despeses extraordinàries enteses com aquelles despeses imprevisibles i que no responen a una determinada periodicitat, siguin assumides pel pare en la proporció del 65 per cent i per la mare en un 35 per cent, la qual cosa permetrà equilibrar la diferència d'ingressos entre els pares i procurar a la filla unes mateixes atencions quan es troba amb cadascun d'ells; Altrament s'estableix que cada progenitor haurà de prendre a càrrec les despeses d'esbarjo o colònies de la filla durant els períodes de vacances que els corresponguin i en quant a les despeses de formació d'aquesta, com matrícules, material didàctic i desplaçaments, que siguin assumides per cada pare en la proporció anteriorment referida.

Sisè.- Mantenir els restants pactes continguts al conveni regulador de data 22 de juliol del 2013 i quina procedència no ha estat discutida en el marc del present judici.

Setè.- No fer expressa imposició de les costes judicials ocasionades"

V.- Contra aquesta Resolució, la Sra. M.D.G.D.C.P.formula recurs d'apel·lació presentant en data 6-11-2018, escrit de conclusions en mèrits del qual interessava es dictés Sentència revocant parcialment la d'instància, modificant el règim de visites en favor del pare, establint sempre segons el calendari escolar d'on la menor cursés els seus estudis, que el pare gaudiria de la seva filla els caps de setmana alterns, des del divendres en quan la filla acabés el col·legi i fins el diumenge a les 20'00 hores en que havia de retornar-la al domicili matern.

VI.- El Ministeri Fiscal interessa l'acolliment del recurs articulat. Pel contrari, el Sr. T. s'hi ha oposat.

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

FONAMENTS DE DRET

I.- Amb el recurs d'apel·lació que interposa, la Sra. M.D.G.D.C.P. pretén es modifiqui l'estatus quo existent al respecte dels contactes amb la menor en caps de setmana exclusivament. En aquests sentit defensa que el règim actual suposa que el pare tingui en la seva companyia la filla menor durant tots els caps de setmana i tots els dies entre les 18 i les 20'00 hores, de tal manera que la mare, malgrat ser qui en té atribuïda la guarda i custòdia, només en gaudeix de manera efectiva de dilluns a divendres entre les 20 i les 21 hores en que la menor va a dormir.

II.- En el punt tercer de la seva part decisòria, la Sentència avui recorreguda manté en concepte de mínims i en benefici patern, el règim de contactes consensuat entre les parts, fins a que la perit judicial determini la modalitat en que havia de ser ampliat. Aquest règim es troba previst en el conveni de separació aprovat per Sentència de 26-3-2015, del qual s'extreu que el pare gaudiria de la companyia de la seva filla, tots els dies entre les 18 i les 20 hores i tots els caps de setmana des del divendres a les 20 hores i fins el diumenge a les 20 hores.

En aquest context, el recurs d'apel·lació interposat per la mare ha de prosperar, doncs en definitiva, malgrat ser la titular de la guarda i custòdia de la seva filla, els contactes que la mateixa en l'actualitat pot mantenir amb la menor són residuals, i corresponen per norma general a horaris nocturns en que la menor dorm. El sistema inicialment pactat no permet a la mare desenvolupar amb normalitat el seu rol parental ni tampoc a la menor gaudir de la seva progenitora en condicions qualitativament equivalents a aquelles que manté amb el seu progenitor. En canvi, la modificació proposada per la mare, permet que pugui gaudir de la companyia de la seva filla en caps de setmana alterns, extrem aquest que ultra equilibrar el temps que na Leticia passa respectivament amb cadascun dels progenitors, s'ajusta a l'esperit del sistema de coparentalitat establert per la jutjadora a quo i al respecte del qual, cap dels intervinents en el procediment discrepa.

En conseqüència escaurà estimar el recurs d'apel·lació interposat, revocant parcialment la Sentència dictada en data 14-6-2018 i més concretament el punt tercer de la seva part decisòria, disposant que en relació als caps de setmana, ambdós progenitors en fruïran de manera alterna entre ells, amb el benentès que quan correspongui al pare, aquest gaudirà de la menor des del divendres a la sortida de l'escola i fins el diumenge a les 20'00 hores en que la reintegrarà al domicili matern.

III.- Atesa la naturalesa del procediment no es fa expressa imposició de costes, ni en relació a les ocasionades en la instància ni al respecte de les sorgides en aquesta alçada.

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 el recurs d'apel·lació interposat per la Sra. M.D.G.D.C. P. contra la Sentència dictada pel Batlle en data 14-6-2018, revocant parcialment el punt tercer de la seva part decisòria, disposant que en relació als caps de setmana, ambdós progenitors en fruïran de manera alterna entre ells, amb el benentès que quan correspongui al pare, aquest gaudirà de la menor des del divendres a la sortida de l'escola i fins el diumenge a les 20'00 hores en que la reintegrarà al domicili matern. Per la resta es confirma la Sentència recorreguda, sense fer especial pronunciament pel que fa a les costes ocasionades en aquesta alçada.

Aquesta resolució és ferma i executiva.

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