

## **AUTE**

En nom del Poble Andorrà.-

A la vila d'Andorra la Vella, el 17 de desembre del 2019

Reunida la Sala Civil del M.I. Tribunal Superior de Justícia d'Andorra, sota la presidència del Sr. Albert ANDRÉS PEREIRA i els magistrats Srs. Vincent ANIÈRE i Jaume TOR PORTA, ha adoptat la resolució següent:

### **ANTECEDENTS DE FET**

I.- Per escrit de 3-5-2019, la Sra. V.R.B va formular demanda de mesures provisionals, a tramitar pel procediment de l'article 63 de la llei qualificada del matrimoni, contra el Sr. S.V.A, tot interessant es dictés Aute establint les mesures provisionals que sol·licitava en relació a la separació provisional dels consorts; a l'exercici de la pàtria potestat i la guarda i custòdia dels fills comuns i a l'establiment d'una pensió alimentària a càrrec del pare.

II.- En data 20-7-2018 es celebrava l'acte de conciliació legalment previst, i el Sr. S.V.A i el Ministeri Fiscal contestaven la demanda articulada.

III.- En data 21-5-2019 requeia Aute amb la següent part decisòria:

*"Homologar l'acord conclòs entre les parts en data 16 de maig en el sentit de fixar provisionalment, els extrems següents:*

*\* La separació provisional dels consorts, Srs. V.R.B i S.V.A;*

*\* Atribuir l'ús del domicili familiar situat a la Carretera C, edifici P, bloc B 2n 3a d'Anyós (La Massana) a la Sra. V.R.B;*

*\* La pàtria potestat sobre les filles menors, F i L, serà exercida de forma conjunta pels progenitors;*

*\* Establir un règim de guarda i custòdia compartida entre ambdós progenitors per setmanes alternes, efectuant-se el canvi de període el primer dia lectiu de la setmana;*

*\* Fixar visites intersetmanals amb el progenitor no custodi els dimarts i dijous de les 17h a les 20:00h, devent retornar les menors al domicili del progenitor sota la guarda del quin es trobin ja sopades, banyats i amb els deures escolars acabats;*

*\* Establir el repartiment de les vacances escolars següents:*

*1/ Vacances de més d'una setmana de durada: es repartiran per meitats, correspon al pare la primera meitat de les vacances els anys senars i la segona els anys parells; la primera meitat comprèn el període següent:*

*- Per Setmana Santa: des del darrer dia de classe al segon diumenge a les 20h.*

*- Per Nadal: des del darrer dia de classe fins el dia 30 de desembre a les 20h.*

*- A l'estiu del 2019: des del darrer dia lectiu de juny al 15 de juliol a les 20h i des del dia 31 de juliol a les 20h fins el 15 d'agost a les 20h i del 31 d'agost a les 20h fins el dia 4 de setembre a les 20h. - A l'estiu del 2021 i endavant: des del darrer dia lectiu de juny al 31 de juliol a les 20h i des del 31 d'agost a les 20h fins el dia 4 de setembre a les 20h, sempre i quan el repartiment de les vacances d'estiu per mesos s'adeqüi a les recomanacions del psicòleg tractant;*

*2/ Vacances curtes (Carnestoltes, Primavera si n'hi ha, i Tots Sants): Les filles passaran les vacances de Carnaval amb la progenitora i les vacances de Tots Sants amb el progenitor; en cas de vacances de Pentecosta, correspondrà de forma alternativa, al Sr. V els anys senars i a la mare, els anys parells;*

*\* Establir una pensió alimentària a càrrec del pare de 400€ i disposar el pagament de les despeses extraordinàries en la proporció del 60% a càrrec del pare i 40% a càrrec de la mare;*

*\*Viatges a l'estranger: els desplaçaments que els progenitors prevegin realitzar amb les filles menors fora del Principat hauran d'encabir-se en el període en el que li correspongui a aquell progenitor la guarda i custòdia de les menors, i sempre que sigui possible en període de vacances escolars; en cas que el desplaçament impliqui el període de custòdia de l'altre progenitor, aquell que organitzi el viatge haurà d'obtenir el consentiment previ de l'altre; i si excepcionalment el viatge s'emmarca en període escolar, només podrà realitzar-se sota recomanació favorable del professorat;"*

IV.- Per escrit de 20-6-2019 s'articulava petició d'aclariment per part de la Sra. R en relació a l'Aute de 21-5-2019, i més concretament en l'apartat que establia que els viatges a l'estranger en període escolar únicament podrien intervenir cas de concórrer una recomanació favorable del professorat.

V.- Per Aute de 26-7-2019 es decidia no donar lloc a la petició d'aclariment plantejada.

VI.- Contra l'Aute dictat en data 21-5-2019, la Sra. R articula recurs d'apel·lació, i mitjançant escrit de conclusions presentat en aquesta alçada el dia 23-10-2019, interessa la seva revocació parcial en el sentit de suprimir de la resolució recorreguda, la condició relativa a l'obtenció de la recomanació favorable del professorat per tal de poder viatjar a l'estranger en període escolar. Eventualment considerava que el gaudiment efectiu dels indicats períodes durant els dies lectius es podia subordinar a l'obtenció del programa lectiu amb obligació de realitzar els deures corresponents, tot i fixant un límit anual de dies en que podien absentar-se per aquests motius.

El Sr. V s'ha oposat al recurs d'apel·lació articulat, interessant la íntegra confirmació de la Resolució recorreguda.

El Ministeri Fiscal no s'oposava al recurs d'apel·lació formulat per la recurrent.

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

## FONAMENTS DE DRET

I.- El recurs d'apel·lació interposat contra l'Aute de 21-5-2019 es ceneix exclusivament a la decisió adoptada en relació a les condicions que es fixen per als desplaçaments a l'estranger de les filles menors en període lectiu, i més concretament quan aquestes es condicionaven a la recomanació favorable del professorat.

La part recurrent s'alça contra aquest pronunciament referint que el mateix impossibilitava la reserva de bitllets amb antelació suficient per a permetre que el seu cost resultés accessible pels seus progenitors que eren qui els assumien. Referia que l'obtenció de l'acord en les condicions que es fixaven en la Resolució recorreguda resultava impossible d'obtenir doncs en definitiva les funcions dels professors són estrictament acadèmiques i no poden valorar els beneficis emocionals que suposa la comunicació dels menors amb la família materna extensa. Referia en tot cas que si bé la formació acadèmica de les menors tenia una gran importància, també era del tot necessari per al correcte desenvolupament emocional de les menors, que de manera anyal poguessin tenir contacte amb la seva família argentina. Insistia en tot cas que no pretenia que les seves filles realitzessin vacances en detriment de la seva formació acadèmica i que en tot cas,

durant els 7 dies, 7 dies lectius en que no anirien a escola per trobar-se amb la família, les menors realitzarien les activitats escolars que es poguessin fixar.

II.- L'art. 34.1 de la Llei 14/2019 Qualificada dels drets dels infants i els adolescents disposa: "Els infants i els adolescents tenen el dret a créixer i viure amb els seus progenitors en un entorn familiar adequat i lliure de violència, llevat dels casos en què, atenent el seu interès superior, la separació resulti necessària. També tenen el dret a convida i relacionar-se amb altres parents i persones pròximes, molt especialment amb els avis i els germans. En tot cas, les administracions públiques en l'àmbit de les seves competències, han de promoure i facilitar relacions sanes i participatives entre les diverses generacions, especialment amb la gent gran". Pel que respecta a la relació dels menors amb els avis en l'Aute TSJC-139/2019 ja indicàrem: "la figura dels avis resulta especialment rellevant: tenen un rol fonamental de cohesió i transmissió de valors en la família, i són els agents de solidaritat per excel·lència en la societat civil en el context actual".

No obstant, l'exercici dels contactes pretesos per la Sra. R, ha de ser examinat amb molta cautela, doncs malgrat els innegables beneficis que la relació amb la família extensa aporta per a l'íntegre desenvolupament de les menors, les modalitats en que interessa que s'estableixin topen amb el dret fonamental a la seva educació que els poders públics han de garantir de manera efectiva per a tot l'alumnat com resulta de la Constitució del Principat d'Andorra, la Convenció sobre els drets de l'infant i la Llei qualificada d'educació. La deguda ponderació d'aquests dos drets porta per regla general a exigir que els sempre saludables contactes entre la família extensa materna i les menors, hagi d'intervenir durant els períodes de vacances escolars de les menors. No obstant, convenim amb l'òrgan judicial d'instància que aquesta regla general pot cedir de manera excepcional en favor dels contactes personals amb els avis atès la distància existent i la curta edat de les menors. El que no podem però compartir, i la decisió dictada haurà de ser corregida d'ofici en aquesta alçada atès els interessos en joc i la seva naturalesa d'ordre públic, és fer dependre la decisió de poder-se absentar de l'escola del professorat. En efecte, aquesta decisió ha de ser consensuada pels dos progenitors o en defecte autoritzades, al cas per cas, per l'òrgan judicial amb intervenció del Ministeri Fiscal, doncs en definitiva es tracta aquesta d'una decisió que s'emmarca en el dret deure de la pàtria potestat que al cos educatiu no pertoca.

III.- 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 Sra. V.R.B contra l'Aute de data 21-5-2019 que CONFIRMEM, modificant no obstant les modalitats dels viatges a l'estranger de les menors quan aquests intervenen en períodes lectius disposant que aquests hauran de ser consensuats per ambdós progenitors o bé autoritzats expressament, al cas per cas, per l'òrgan judicial amb intervenció del Ministeri Fiscal.

No escau fer pronunciament al respecte de les costes ocasionades en aquesta alçada.

Aquesta resolució és ferma i executiva.

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