

SENTÈNCIA

En nom del Poble Andorrà.-

A la vila d'Andorra la Vella, el 27 de juliol del 2018

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. Carles CRUZ MORATONES i M.I. Sra. Eulàlia AMAT LLARI, ha adoptat la resolució següent:

ANTECEDENTS DE FET

I.- Mitjançant escrit presentat en data 2 de juny del 2016, el Sr. M.R.B. va formular demanda de divorci contra la Sra. M.F.R. sol·licitant que en el seu dia es dictés sentència que declarés la dissolució del matrimoni contret pels consorts per causa de divorci, i la modificació de les mesures paternofilials fixades en el marc del procediment de separació matrimonial de número B-1038-2/2009, tot establint:

- la pàtria potestat sobre els fills comuns menors d'edat exercida de forma conjunta entre els pares;
- la guarda i custòdia del menor M.R.F. compartida entre ambdós progenitors, per setmanes alternes, produint-se la recollida del menor pel progenitor que correspongui el dilluns de cada setmana a la sortida de l'escola;
- la guarda i custòdia del menor J.R.F. a favor del pare i l'establiment d'un règim de contactes a favor de la mare, sempre que de forma

prèvia s'hagin restablert els contactes entre mare i fill i ho aconselli la metge tractant del menor;

- un repartiment per meitat de les vacances escolars dels menors, sempre i quan pel que fa al menor J.R.F. ho aconselli la metge tractant d'aquest, en la forma prevista a l'escrit presentat.

- El pagament a càrrec del pare d'una pensió per aliments en benefici del fill M.R.F. d'un import de 315,86.-euros endemés del 60 per cent de les despeses extraordinàries d'aquest i a càrrec de la mare el 40 per cent restant;

- El pagament a càrrec de la mare d'una pensió per aliments pel que fa al menor J.R.F. de 500.-euros mensuals i el pagament per meitat entre els pares de les despeses extraordinàries d'aquest.

- Fer expressa imposició de les costes processals ocasionades a la Sra. M.F.R., cas que s'oposi a la demanda formulada.

II.- A l'audiència del dia 16 de juny del 2016, prevista per a la celebració del tràmit de contesta a la demanda, la representació processal de la Sra. M.F.R. va presentar un escrit, mitjançant el quin va contestar la demanda formulada contra ella i es va oposar parcialment a la mateixa, tot sol·licitant que en el seu dia es dictés sentència que estimés parcialment aquesta segons l'interessat a l'escrit presentat i imposés a l'agent el pagament de les costes processals ocasionades, inclosos els honoraris d'advocat i de procurador.

III.- El Magnífic Ministeri Fiscal va emetre un informe el dia 6 de juny del 2016, mitjançant el quin va exposar que no s'oposava als fets relacionats a la demanda formulada, en tant que aquests resultin degudament acreditats al moment processal oportú.

IV.- La Sentència dictada per l'Hble. Batlle en data 1 de febrer del 2018 va decidir:

*“**Primer.-** Estimar substancialment la demanda formulada pel Sr. M.R.B. contra la Sra. M.F.R., i declarar la dissolució per causa de divorci del matrimoni que per ells fou contret el dia 00 d'octubre del 2000 a la parròquia de La Massana.*

***Segon.-** Modificar aquelles mesures paternofilials relatives als fills comuns J.R.F. i M.R.F., homologades per sentència dictada el dia 18 de gener del 2011, en el marc dels autes de número B-1038-2/2009, tot establint les següents:*

- *Mantenir la pàtria potestat dels menors J.R.F. i M.R.F. compartida entre ambdós progenitors;*
- *Atribuir la guarda i custòdia del menor J.R.F. al Sr. M.R.B.;*
- *Atribuir la guarda i custòdia del menor M.R.F. de forma compartida entre els seus pares, per setmanes alternes, amb les modalitats previstes al pacte tercer del conveni regulador de la separació matrimonial atorgat pels consorts el dia 10 de desembre del 2010 el quin resta invariànt en aquest punt;*
- *No establir cap règim de contactes entre la Sra. M.F.R. i el menor J.R.F.;*
- *Repartir per meitat entre les parees les vacances escolars del menor M.R.F. de forma que restarà en la companyia de cadascun d'ells els següents períodes: . Pel que refereix a les vacances de Tots Sants, el menor restarà amb el pare els anys parells i els senars amb la mare;*

. Pel que fa a les vacances de Nadal i Cap d'Any, seran repartides en dos períodes, el primer d'ells comprèn el dia de sortida de l'escola i fins al 31 de desembre a les 20 hores i el segon des d'aquesta darrera data i fins a la tornada a l'escola, corresponent el primer període a la mare els anys parells i el segon període els anys senars i el pare a l'inrevés;

. Pel que refereix a les vacances de Carnaval, el menor restarà amb el pare els anys parells i amb la mare els senars;

. Pel que fa a les vacances de Setmana Santa, la primera setmana el menor restarà amb el seu pare els anys senars i amb la mare els anys parells i la segona setmana fins a l'inici de l'escola en companyia de la mare els anys senars i del pare els anys parells;

. Pel que refereix a les vacances d'estiu, la primera quinzena de juliol el menor restarà amb la mare els anys senars i la segona quinzena amb el pare, i durant la primera quinzena d'agost amb la mare els anys senars i la segona amb el pare i fins a l'inici del curs escolar, i els anys parells a l'inrevés;

. Si el dia en què s'ha de produir el canvi de guarda esdevé un dilluns festiu, el menor romandrà amb el progenitor amb el que es trobi fins al primer dia lectiu d'escola.

- *Fixar a càrrec del pare i pel que fa al menor M.R.F. el pagament d'una pensió per aliments d'un import de 315,86.-euros mensuals, que haurà de ser pagadora els cinc primers dies de cada mes, al compte bancari que la Sra. M.F.R. assenyali, i actualitzada de forma anual segons la variació que experimenti el índex de preus al consum, i igualment l'obligació del Sr. M.R.B. de prendre a càrrec les despeses ordinàries del menor que excedeixin dels aliments estrictes i les despeses extraordinàries d'aquest en la proporció del 60 per cent i del 40 per cent a càrrec de la mare.*

- *Establir a càrrec de la mare el pagament d'una pensió per aliments per al menor J.R.F. de 250.-euros mensuals, pagadora els cinc primers dies de cada mes al compte bancari que el pare assenyali i que s'incrementarà de forma anual en funció de la variació que experimenti l'índex de preus al consum publicat pel M.I. Govern d'Andorra i fins que el fill assoleixi independència econòmica o finalitzi els seus estudis que hagi cursat amb normal aprofitament, i l'obligació dels pares de contribuir al pagament de les despeses extraordinàries*

del menor J.R.F. i altres derivades dels seus estudis, en la proporció del 60 per cent pel que respecta al pare i del 40 per cent pel que fa a la mare.

- *Fixar que els fills comuns han de continuar com a beneficiaris del pare prop de la Caixa Andorrana de Seguretat Social i que respecte de les despeses mèdiques que siguin abonades per la Sra. M.F.R. i reemborsades per dit organisme al Sr. M.R.B., seran retornades per aquest darrer a la Sra. M.F.R. prèvia presentació dels rebuts corresponents.*

- *Establir un termini de set dies, a partir de la presentació del rebut corresponent acreditatiu del pagament, per a que les parts es compensin els imports per elles avançats en concepte de despeses ordinàries, com extraordinàries dels fills comuns.*

Tercer.- *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 del divorci dels Srs. M.R.B. i M.F.R.*

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

V.- Contra l'esmentada resolució formula recurs d'apel·lació la representació processal de la Sra. M.F.R. i, en virtut dels arguments que exposa en les seves conclusions, sol·licita la seva revocació, no establint cap import a càrrec seu en concepte d'aliments en favor del seu fill J.R.F. i acordant que la seva mandant abonarà el 40% de les activitats consensuades entre els progenitors, així com el 40% de les seves despeses extraordinàries i les de la seva escolaritat a l'Escola Andorrana del Principat, excloent les dels eventuais estudis superiors del seu fill J.R.F., imposant a l'adversa les costes del procediment.

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

FONAMENTS DE DRET

I.- Ressurt de les actuacions que del matrimoni contret pels Srs. M.R.B. i M.F.R. en data 7 d'octubre de l'any 2000 van nèixer dos fills, en J.R.F., nascut el 00 d'abril del 2001 (foli 29) i en M.R.F., que va nèixer el 00 de maig del 2003 (foli 30). No es discuteix tampoc que la Sentència dictada per l'Hble. Batlle en data 18 de gener del 2011 va declarar la separació dels esposos i va aprovar el conveni regulador subscrit pels mateixos (foli 31), en virtut del qual es va acordar que la pàtria potestat i la guarda i custòdia dels seus fills seria

compartida pels dos progenitors, pactant, pel que interessa en el present litigi, que el Sr. M.R.B. abonaria a la Sra. M.F.R. la suma de 300 euros mensuals per cadascun dels menors, més el 60% de les seves despeses extraordinàries (foli 36), ni que, posteriorment, com a conseqüència del conflicte sorgit entre en J.R.F. i la seva mare, la guarda i custòdia del mateix va ser assumida exclusivament pel seu pare i la d'en M.R.F. es va mantenir compartida entre els litigants.

II.- En l'àmbit econòmic, la Sentència dictada per l'Hble. Batlle en data 1 de febrer del 2018 va acordar fixar, a càrrec del pare i pel que fa al menor M.R.F., el pagament d'una pensió per aliments d'un import de 315,86.-euros mensuals, i igualment l'obligació del Sr. M.R.B. de prendre a càrrec les despeses ordinàries del menor que excedeixin dels aliments estrictes i les despeses extraordinàries d'aquest en la proporció del 60 per cent i del 40 per cent a càrrec de la mare. Pel que fa a la pensió que la citada resolució fixa a càrrec de la Sra. M.F.R. en concepte d'aliments del seu fill J.R.F., aquesta s'estableix en 250.-euros mensuals fins que aquest assoleixi independència econòmica, o finalitzi els estudis que hagi cursat amb normal aprofitament, més l'obligació de contribuir al pagament de les despeses extraordinàries del menor J.R.F. i altres derivades dels seus estudis, en la proporció del 40 per cent.

En contra d'aquesta decisió s'alça la representació processal de la Sra. M.F.R. argumentant, com a primer motiu del seu recurs, la seva discrepància en relació a la fixació a càrrec de la seva mandant d'una pensió d'aliments pels seu fill J.R.F. en l'import de 250 euros i aquest argument s'ha d'estimar en part.

III.- En efecte, la jurisprudència dels Tribunals andorrans és constant en establir que, per tal de fixar la pensió d'aliments que ha d'abonar el progenitor que no té la guarda i custòdia d'un fill seu, o que la comparteix amb l'altre progenitor, s'han de tenir en compte els ingressos, tant del pare com de la mare, i de les necessitats del fill.

En el cas present, no es discuteix que la Sra. M.F.R. percep mensualment l'import brut de 1.896,87 euros per raó del seu treball a l'Escola **, més altres 449.20 euros de l'escola de ** (foli 309), als quals cal sumar l'import de 315,86 euros, que li ha d'abonar el Sr. M.R.B. en concepte d'aliments en favor del seu fill M.R.F., malgrat la seva guarda i custòdia és compartida pels dos progenitors. Finalment, es deriva de les actuacions que la

Sra. M.F.R. va rebre la suma de 90.000 euros, de la què no se sap si encara en disposa, com a conseqüència de haver venut al Sr. M.R.B. les accions que ostentava de la societat "X S.L." . Pel que fa a les seves despeses, la Sra. M.F.R. afirma que actualment no viu en parella i paga un lloguer mensual de 900 euros pel pis que habita, tenint el seu fill M.R.F. en la seva companyia per setmanes alternes.

En relació als ingressos del Sr. M.R.B., es dedueix de les actuacions que percep mensualment pel seu treball al Cos de ** l'import brut de 4.512,55 euros mensuals (foli 300v), disposa de propietats tant a Espanya com al Principat, és accionista de la societat "A" i apoderat de la societat "Y S.L.", però no consta que sigui soci d'aquesta societat, ni tampoc de "Z S.L.", però sí de "X S.L." (foli 172), o, com a mínim, que ho havia estat anteriorment, sense que tampoc hi hagi constància de quins són els saldos dels comptes corrents dels quals sens dubte disposa. Pel que fa a les seves despeses, no satisfà cap lloguer per l'habitatge que ocupa, té una nova parella, dos fills petits nascuts de la dita unió (folis 59 i 60) i la guarda i custòdia del seu fill J.R.F.

Pel que fa a les necessitats d'en J.R.F., cal tenir en compte que en l'actualitat té disset anys (foli 29) i, per tant les seves despeses són les que es corresponen amb aquesta edat.

IV.- En aquestes circumstàncies, considerem que la capacitat econòmica del Sr. M.R.B. és molt superior a la de la Sra. M.F.R., ja que, a més de gaudir d'un sou més alt, és, o ha estat, soci de diverses societats, que presumiblement li van proporcionar alguns ingressos i segurament encara n'hi proporcionen, i gaudeix de propietats, seves o compartides amb les seves germanes, que li permeten no pagar lloguer per l'habitatge que ocupa i, en principi, percebre altres rendes, o gaudir d'immobles a on passar les vacances, o els dies de lleure, sense que consti a les actuacions quins saldos manté en els seus comptes corrents. D'altra banda, aquesta conclusió concorda amb aquella a la què arriba l'Hble. Batlle, en quan acorda que el Sr. M.R.B. pagui a la Sra. M.F.R. l'import de 315,86 euros en concepte d'aliments d'en M.R.F., quan, sent la custòdia del menor compartida entre els seus progenitors, es considera que cada un d'ells ja es fa càrrec de les seves despeses quan conviu amb ell i no s'acostuma a fixar una pensió d'aliments a càrrec d'un dels progenitors,

excepte en els cas que els seus ingressos siguin molt desproporcionats. Conclusió que concorda igualment amb el fet de que el mateix Sr. M.R.B. es comprometés a abonar a la Sra. M.F.R. la suma de 300 euros mensuals per cada un dels seus fills en el conveni signat en data 10 de desembre del 2010 (foli 36), malgrat la custòdia dels dos fills era compartida. Finalment, és cert que el Sr. M.R.B. conviu amb una nova parella amb la qual ha tingut dos fills més i que té la guarda i custòdia exclusiva d'en J.R.F., però aquesta convivència porta a pensar que els dos progenitors dels petits comparteixen també les seves despeses.

Per totes aquestes raons, considerem que la Sra. M.F.R. ha de contribuir a satisfer la necessitat d'aliments del seu fill J.R.F., però entenem correcte que la pensió que ha de pagar es limiti a 150 euros mensuals, atès que els ingressos dels que disposa amb certesa el Sr. M.R.B., i aquells que presumiblement percep igualment, li han de permetre aportar la quantitat precisa per atendre de manera folgada les necessitats d'aquest fill juntament amb la que aporta la seva mare.

V.- Pel que fa a les despeses extraordinàries de menor J.R.F. i altres derivades dels seus estudis, defensa la recurrent que ella ha de fer-se càrrec del 40% de les despeses extraordinàries consensuades entre els dos progenitors, entre les que inclou el judo, i les de la seva escolaritat a l'Escola Andorrana del Principat. No obstant, s'oposa a abonar aquesta proporció en relació als futurs estudis que en J.R.F. pugui cursar fora del Principat, ja siguin universitaris o similars.

Per tal de donar resposta als arguments de la recurrent, cal posar de relleu que els litigants han de satisfer les despeses generades pels estudis, fins i tot universitaris o equivalents, dels seus fills dins de les seves possibilitats, de tal manera que entenem que, si en J.R.F. vol, i les seves capacitats li permeten seguir estudis superiors, els seus progenitors s'hauran de posar d'acord sobre el lloc a on en J.R.F. els cursarà de tal manera que el seu fill pugui gaudir de la formació adient d'acord amb la situació econòmica dels seus pares. Per aquesta raó, considerem que , sempre que hi hagi un acord entre els seus

progenitors sobre el lloc a on en J.R.F. ha de cursar els seus estudis, la Sra. M.F.R. haurà de suportar les despeses corresponents en un 40%.

VI.- En estimar-se parcialment el recurs no procedeix fer especial pronunciament pel que fa a les costes d'aquesta alçada de conformitat amb 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 M.I. Tribunal Superior de Justícia d'Andorra,

DECIDEIX

ESTIMAR PARCIALMENT el recurs d'apel·lació interposat per la representació processal de la Sra. M.F.R. contra la Sentència dictada per l'Hble. Batlle en data 1 de febrer del 2018, que REVOQUEM PARCIALMENT en quan establim a càrrec de la Sra. M.F.R. una pensió d'aliments per el menor J.R.F. de 150 euros mensuals, acordant que les despeses dels estudis que el seu fill pogués cursar a l'estranger, així com les de manutenció durant el curs, seran abonades per la Sra. M.F.R. en un 40% sempre que hi hagi un acord entre els progenitors sobre les mateixes, CONFIRMANT la citada resolució en tots els demés punts i sense fer especial pronunciament respecte de les 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.-