



Roj: **SAP GI 1059/2023 - ECLI:ES:APGI:2023:1059**

Id Cendoj: **17079370012023100495**

Órgano: **Audiencia Provincial**

Sede: **Girona**

Sección: **1**

Fecha: **06/07/2023**

Nº de Recurso: **633/2023**

Nº de Resolución: **541/2023**

Procedimiento: **Recurso de apelación**

Ponente: **CARLES CRUZ MORATONES**

Tipo de Resolución: **Sentencia**

Secció núm. 01 Civil de l'Audiència Provincial de Girona (UPSD AP Civil Sec.01)

Plaça Josep Maria Lidón Corbí, 1 - Girona

17001 Girona

Tel. 972942368

Fax: 972942373

A/e: upsd.aps1.girona@xij.gencat.cat

NIG 1707943220228316439

Recurs d'apel·lació 633/2023 1

Matèria: Apel·lació civil

Òrgan d'origen: Jutjat de Violència sobre la Dona núm. 1 de Girona

Procediment d'origen: Divorci contenciós 112/2022

Entitat bancària: **Banc de Santander**

Per a ingressos en caixa, concepte: 1663000012063323

Pagaments per transferència bancària: IBAN ES55 0049 3569 9200 0500 1274

Beneficiari: Secció núm. 01 Civil de l'Audiència Provincial de Girona (UPSD AP Civil Sec.01)

Concepte: 1663000012063323

Part recurrent / Sol·licitant: Ceferino

Procurador/a: HELENA SUROS MASOS

Advocat/ada: LAURA SERVENT BATLLE

Part contra la qual s'interposa el recurs: Angustia -

Procurador/a: ANIOL PEYA DEL MORAL

Advocat/ada: ALEXANDRE LOPEZ VALVERDE

SENTÈNCIA NÚM. 541/2023

Magistrats/Magistrades:

Carles Cruz Moratones

Maria Loreto Campuzano Caballero Rebeca González Morajudo Javier Ramos De La Peña

Girona, 6 de juliol de 2023



FETS

Primer. El 12 de juny de 2023 es van rebre les actuacions de Divorci contenciós 112/2022, procedents del Jutjat de Violència sobre la Dona núm. 1 de Girona, a fi de resoldre el recurs d'apel·lació interposat per la procuradora HELENA SUROS MASOS en representació de Ceferino, contra la Sentència de data 12/05/2023, en què consta com a part apel·lada el procurador ANIOL PEYA DEL MORAL, en representació de Angustia.

Segon. El contingut de la decisió de la Sentència objecte de recurs és el següent:

"Estimo parcialment la demanda formulada pel Procurador ANIOL PEYA DEL MORAL en nom i representació de Angustia contra Ceferino, representat per la procuradora HELENA SUROS MASOS i acordo el divorci de les parts amb tots els efectes legals inherents a aquest pronunciament i l'adopció de les següents mesures definitives:

1.- *No és procedent realitzar cap pronunciament sobre l'atribució l'ús del que va ser el domicili familiar.*

2.- *En concepte de prestació compensatòria a favor de la Sra. Angustia, el Sr. Ceferino abonarà la quantitat de 200 euros al mes durant el període de dos mesos. Aquesta quantitat haurà de ser abonda pel Sr. Ceferino durant els cin primers dies de cada mes en el compte bancari que designi la Sra. Angustia. Com a base anual per a l'actualització d'aquestes quantitats es fixa l'índex general de preu al consum a la província de Girona. No és procedent fer cap pronunciament especial en matèria de costes processals, havent de satisfer cada part les costes causades a càrrec seu i les comunes per meitats."*

Tercer. El recurs es va admetre i es va tramitar de conformitat amb la normativa processal per a aquest tipus de recursos. Es va assenyalar la data per dur a terme la deliberació, votació i decisió, que han tingut lloc el 05/07/2023.

Quart. En la tramitació d'aquest procediment s'han observat les normes processals essencials aplicables al cas.

Cinquè. Aquesta sentència s'ha dictat tenint present les recomanacions de la *Guia de Bones Pràctiques sobre actuacions judicials* aprovada per la Sala de Govern en data 20 de novembre de 2020 i consensuada en la comissió mixta TSJC- CICAC-ICAB.

Es va designar com a ponent el **magistrat Carles Cruz Moratones**.

FONAMENTS DE DRET

PRIMER. Acceptem els de la Sentència contra la qual s'apel·la.

SEGON. En el present procediment de divorci, la sentència d'instància decreta la dissolució del matrimoni que va tenir lloc a Tunísia en el mes de gener de 2020 i del qual no va haver fills comuns. La sentència fixa únicament com a mesura definitiva una pensió de 200€ mensuals amb una durada de dos mesos.

La part demandada s'alça contra tal decisió.

TERCER. En primer lloc, la part recurrent considera que la llei aplicable al cas seria la tunecina d'acord amb l'article 107 del Codi Civil i en relació a l'article 9.2 del mateix Codi.

Però la part apel·lant no fa la més mínima impugnació dels arguments jurídics aplicats de manera ben motivada per la sentència d'instància. Així la resolució aplica el Reglament (UE) **1259/2010** del Consejo que va entrar en vigor el 21.6.12 el qual es aplicable també als ciutadans extracomunitaris (art. 4) i a manca de conveni de divorci, cal estar a l'aplicació de l'article 8 a) que remet a la llei del país on els contraents han tingut la seva residència (Espanya). Aleshores, en aplicació de l'article 107.2 del Codi Civil i per remissió a l'article 14.1 de l'Estatut d'Autonomia de Catalunya i a l'article 111-3.1 del Codi Civil de Catalunya. En conclusió, resulta aplicable la llei catalana doncs l'última residència del matrimoni abans de la separació a causa de l'Ordre de Protecció fixada pel Jutjat d'Instrucció 2 de Girona que va tenir lloc en el dia 17.9.22 (ratificada per l'AP de Girona en 4.11.22) va ser a Girona en un pis de lloguer.

Finalment, també afegirem com argument de reforç que la doctrina del Tribunal Suprem sobre l'aplicació del dret estranger i la seva prova, la STS de 198/2015 de 17.4 (Fonament Jurídic Setè, apartat 3) resulta contundent quan afirma que:

" iv) El empleo de los medios de averiguación del Derecho extranjero es una facultad, pero no una obligación del tribunal. No puede alegarse como infringido el art. 281.2 de la Ley de Enjuiciamiento Civil porque el tribunal no haya hecho averiguaciones sobre el Derecho extranjero.

v) La consecuencia de la falta de prueba del Derecho extranjero no es la desestimación de la demanda, o la desestimación de la pretensión de la parte que lo invoca, sino la aplicación del Derecho español. Así lo ha



declarado reiteradamente esta Sala, en las sentencias citadas, y así lo ha declarado el Tribunal Constitucional en su sentencia 155/2001, de 2 de julio , como exigencia derivada del derecho a la tutela judicial efectiva que establece el art. 24 de la Constitución ."

Això significa que encara que hagués calgut aplicar el dret de Tunísia, a manca de prova, hauríem tingut que resoldre en base a la nostra legislació que és la catalana.

QUART. Pel que fa a l'altre motiu del recurs, subsidiària de l'anterior, impugna la fixació d'una pensió compensatòria. Hem de dir que la sentència motiva de manera ben detallada les raons que d'acord amb l'article 233-15 del CCCat i la jurisprudència del TSJC, raons que fem nostres. La Sra. Angustia va venir a Catalunya a l'estiu de 2022 sense conèixer l'idioma, ni tenir feina ni facilitats per incorporar-se al mercat laboral i depenia dels ingressos del seu marit el qual si tenia ingressos en el temps que va durar la convivència, es va dedicar a les tasques domèstiques en benefici del marit. En fixar la pensió ara en mesures definitives, s'ha tingut en compte que el marit està a la presó des del 24.9.22 per haver incomplert l'ordre d'allunyament i ha reduït la pensió de 300€ a 200€; i també s'ha tingut en compte la durada del matrimoni que no ha arribat als tres anys. Per tant, fixar una pensió ara de tan escassa quantia i durada només pretén que la Sra. Angustia (que es troba ingressada en una casa d'acolliment) tingui un ajut mínim per refer-se de la seva situació personal, independentment que pugui rebre ajuts públics en solidaritat amb les víctimes de la violència de gènere que encara resulta més angoixant quan no es disposa de cap família extensa que pugui ajudar-la.

I amb l'argumentació de que la mesura de la pensió compensatòria no podia ser ratificada judicialment perquè en l'Ordre de Protecció no hi podia figurar, hem de dir que sembla voler confondre al Tribunal per induir-lo a error doncs la part demandant ja va reparar el seu escrit inicial en el qual pretenia una ratificació de les mesures de l'OP, però abans de ser proveïda la demanda ja va aclarir que el que interposava era una demanda de divorci amb totes les conseqüències legals.

En conseqüència, hem de rebutjar aquest motiu i amb ell el recurs interposat.

CINQUÈ . Malgrat la desestimació del recurs d'apel·lació no fem imposició de les costes d'aquesta alçada atesa la naturalesa d'aquesta classe de litigis i a l'absència de temeritat o de mala fe.

DECISIÓ

1. DESESTIMEM el recurs d'apel·lació interposat per la representació processal de Ceferino .

2. CONFIRMEM la Sentència dictada pel Jutjat de Violència sobre la Dona núm. 1 de Girona, en les actuacions de Divorci contenciós 112/2022 de les quals dimana aquests Rotlle.

No fem especial pronunciament sobre les costes causades en aquesta alçada.

Contra aquesta sentència hi cap **recurs de cassació per interès cassacional davant el Tribunal Superior de Justícia de Catalunya**, en els termes indicats en l'article 476-2-3^a i 3 de la LEC.

També hi cap **recurs extraordinari per infracció processal** d'acord amb l'article 469 i la Disposició Final 16 de la LEC.

Aquesta és la nostra Sentència que, jutjant de manera definitiva, pronunciem, manem i signem i que es dipositarà al Llibre de sentències d'apel·lació.

Així ho manem i ho signem.

Els magistrats

Podeu consultar l'estat del vostre expedient a l'àrea privada de sejudicial.gencat.cat.

Les persones interessades queden informades que les seves dades personals s'han incorporat al fitxer d'assumptes de l'oficina judicial, sota la custòdia i responsabilitat d'aquesta, on es conservaran amb caràcter confidencial i es tractaran amb la màxima diligència.

Així mateix, queden informades que les dades que conté aquesta documentació són reservades o confidencials i que el tractament que se'n pugui fer queda sotmès a la legalitat vigent.

Les parts han de tractar les dades personals que coneguin a través del procés de conformitat amb la normativa general de protecció de dades. Aquesta obligació incumbeix als professionals que representen i assisteixen les parts, així com a qualsevol altra persona que intervingui en el procediment.

L'ús il·legítim de les dades pot donar lloc a les responsabilitats establertes legalment.



Amb relació al tractament de les dades amb finalitat jurisdiccional, els drets d'informació, accés, rectificació, supressió, oposició i limitació s'han de tramitar conforme a les normes que siguin aplicables en el procés en què s'obtinguin les dades. Aquests drets s'han d'exercir a l'òrgan o oficina judicial en què es tramita el procediment i n'ha de resoldre la petició qui en tingui la competència atribuïda en la normativa orgànica i processal.

Tot això de conformitat amb el Reglament EU 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell, la Llei orgànica 3/2018, de 6 de desembre, de protecció de dades personals i garantia dels drets digitals i el capítol I bis del títol III del llibre III de la Llei orgànica 6/1985, de l'1 de juliol, del poder judicial.

FONDO DOCUMENTAL CENDOJ