
[2018-2-RE](#)

CAUSA 2018-2-RE

(Álvarez Gutiérrez i Esteve Estefanell c/ Principat d'Andorra)

Número de registre 32-2018. Recurs d'empara

Aute del 7 de maig del 2018

BOPA núm. 29, del 16 de maig del 2018

En nom del Poble Andorrà;

El Tribunal Constitucional;

Atès l'escrit presentat i registrat al Tribunal Constitucional, el 29 de gener del 2018, per la representació processal dels Srs. Claudio Álvarez Gutiérrez i Magdalena Esteve Estefanell, mitjançant el qual interposa un recurs d'empara contra l'aute del 22 de desembre del 2017, dictat per la Secció de Menors 2 (Civil) de la Batllia, per una presumpta vulneració dels seus drets fonamentals, així com dels drets fonamentals dels infants i, en particular, dels drets a la vida, a la prohibició de tractes cruels, inhumans o degradants, a la llibertat i a la seguretat, a obtenir una decisió fonamentada en Dret i a un procés degut, a la protecció de la família, a la intimitat, a la inviolabilitat del domicili i a la salut, drets tots ells reconeguts a la Constitució i al Conveni per a la salvaguarda dels drets humans i de les llibertats fonamentals, i, atès que demana al Tribunal Constitucional que atorgui l'empara sol·licitada, que anul·li les actuacions d'aquest procediment de menors i que declari el seu retorn als progenitors;

Vista la Constitució, especialment els articles 10, 41.1, 98 c) i 102;

Vista la Llei qualificada del Tribunal Constitucional, especialment el títol IV, capítols primer i sisè;

Vist l'informe del Ministeri Fiscal del 20 de febrer del 2018;

Escollat l'informe del magistrat ponent, Sr. Dominique Rousseau;

1. Antecedents processals davant les jurisdiccions ordinàries

1.1. El 19 de maig del 2017, la Secció de Menors 2 (Civil) de la Batllia va acordar atorgar la guarda i custòdia de la filla i del fill menors dels recurrents a l'Estat per mitjà de la Direcció del Servei Social, per tal que aquest els confiés al Centre d'Acolliment d'Infants i Joves "La Gavernera" (CAI) i va

suspendre parcialment i provisionalment la pàtria potestat, únicament pel que feia a les decisions mèdiques, d'ambdós progenitors respecte del fill.

1.2. El 21 de juliol del 2017, la Batllia va dictar un aute en què autoritzava la filla a participar a un creuer pel Mediterrani organitzat pel CAI i, per consegüent, suspenia el dret de visites i els contactes telefònics amb els progenitors durant el viatge.

1.3. L'11 d'agost del 2017, ateses les necessitats constants i contínues del menor, la Batllia decidia, mitjançant aute, traslladar-lo de manera urgent a l'Escola Especialitzada de Meritxell i en particular a la residència Albó per tal que s'integrés en el programa EDES.

1.4. El 13 de setembre del 2017, la Batllia dictava un aute en què acordava la suspensió dels contactes amb els progenitors, com ho aconsellaven els Serveis Socials, per tal de protegir l'adequat desenvolupament psicosocial dels menors per un període de 6 mesos.

1.5. La representació processal dels recurrents va presentar un incident de nul·litat d'actuacions contra totes aquestes decisions, per considerar que s'havien vulnerat tots els drets esmentats en l'encapçalament d'aquest aute.

1.6. El 22 de desembre del 2017, la Secció de Menors 2 (Civil) de la Batllia va dictar un aute en què desestimava aquest incident de nul·litat d'actuacions.

1.7. El 29 de gener del 2018, la representació processal dels Srs. Claudio Álvarez Gutiérrez i Magdalena Esteve Estefanell va interposar un recurs d'empara contra l'aute del 22 de desembre del 2017, dictat per la Secció de Menors 2 de la Batllia, per una presumpta vulneració dels drets fonamentals ressenyats en l'encapçalament d'aquest aute.

2. Argumentació jurídica

2.1. Argumentació jurídica dels recurrents

- Els recurrents consideren que la Batllia els ha retirat la guarda i custòdia dels seus fills, així com la seva pàtria potestat en relació amb les decisions mèdiques del seu fill, sense fonamentar-se en els articles de la Llei qualificada de l'adopció i de les altres formes de protecció del menor desemparat a aquest efecte, i fonamentant-se únicament en els informes dels serveis socials i mèdics.

- Retreuen a les autoritats andorranes no haver tingut en compte les seves declaracions, no haver-los informat degudament i no haver escoltat als menors.

- Consideren que el problema de la higiene dels seus fills és una invenció dels Serveis Socials i que ells no els han abandonat, ni maltractat mai.

- Així mateix, al·leguen la incompetència de la batlle que va dictar l'aute i que actuava en substitució com a batlle de reforç, perquè la batlle que hagués hagut de pronunciar-se estava de vacances i la substitució es va fer sense cap base legal o reglamentària.

- Per acabar, demanen al Tribunal Constitucional que atorgui l'empara sol·licitada, que anul·li les actuacions d'aquest procediment de menors i que declari el seu retorn als progenitors.

2.2. Argumentació de la Secció de Menors 2 (Civil) de la Batllia

- En el seu aute la batlle afirma haver fonamentat la seva decisió d'acord amb les disposicions de la Llei qualificada de l'adopció i de les altres formes de protecció del menor desemparat.
- Atesa la dificultat dels progenitors per acceptar la malaltia del seu fill, atesos els informes diversos dels Serveis Socials sobre els infants i la seva cura, així com el risc greu per a la salut del menor i els informes mèdics emesos per metges diferents, calia suspendre parcialment i provisionalment la pàtria potestat dels recurrents en relació amb les decisions mèdiques sobre el seu fill menor.
- Pel que fa a la competència de la batlle, declara que aquesta està establerta a l'article 50.4 de la Llei qualificada de la Justícia que fa referència a l'organització de la Batllia i a les atribucions del seu president, el qual ha d'aportar les mesures escaients per assegurar el funcionament de la Batllia i la continuïtat de les seves tasques.

2.3. Argumentació del Ministeri Fiscal

- El Ministeri Fiscal apunta que el recurs d'empara no va ser presentat dins el termini de 15 dies hàbils atorgat per l'article 94.2 de la Llei qualificada del Tribunal Constitucional. L'aute impugnada va ser notificat a la part recurrent el 3 de gener del 2018, i l'empara va ser presentada el 29 de gener següent quan hagués hagut de ser-ho el 26 de gener, per tant, va ser presentat de forma extemporània.
- Per aquest motiu, demana al Tribunal Constitucional que declari la inadmissió a tràmit d'aquest recurs d'empara, d'acord amb la disposició esmentada de la Llei qualificada del Tribunal Constitucional.

3. Fonaments jurídics del Tribunal Constitucional

- 3.1. D'acord amb l'article 94.2 de la Llei qualificada del Tribunal Constitucional, el termini per presentar un recurs d'empara per una vulneració del dret a la jurisdicció, és de 15 dies hàbils.
- 3.2. El respecte de les formalitats relatives al desenvolupament d'un procés i en particular aquelles relatives als terminis, és essencial per a una bona administració de la Justícia, sempre i quan aquestes formalitats no impedeixin el respecte dels drets fonamentals dels justiciables.
- 3.3. Tot i que aquest recurs va ser presentat fora de termini, el Tribunal Constitucional decideix examinar-lo de manera excepcional.
- 3.4. La batlle que va dictar l'aute del 19 de maig del 2017 sobre la guàrdia i custòdia dels dos menors i la pàtria potestat pel que respecta a les decisions mèdiques sobre el fill, era competent per decidir sobre aquesta qüestió, conformement a l'article 50.4 de la Llei qualificada de la Justícia.
- 3.5. Les decisions impugnades han estat a bastament motivades i justificades per la necessitat de preservar la seguretat i la integritat física i moral dels infants menors, un dels quals, a més, es

trobava en una situació de salut greu.

3.6. Aquestes decisions es van fonamentar en disposicions de la Llei qualificada d'adopció i de les altres formes de protecció del menor desemparat que permeten la suspensió provisional i parcial de la pàtria potestat per tal de protegir els menors en situació de perill.

3.7. Per consegüent, per aquests motius, aquest recurs d'empara ha de ser declarat inadmissible a tràmit.

Per tot això que s'ha exposat.

El Tribunal Constitucional del Principat d'Andorra,

DECIDEIX:

1. No admetre a tràmit el recurs d'empara 2018-2-RE interposat per la representació processal dels Srs. Claudio Álvarez Gutiérrez i Magdalena Esteve Estefanell contra l'aute del 22 de desembre del 2017, dictat per la Secció de Menors 2 (Civil) de la Batllia.

2. Notificar aquest aute a la representació processal dels recurrents, a la presidenta de la Batllia i al Ministeri Fiscal.

3. Publicar aquest aute, d'acord amb allò que disposa l'article 5 de la Llei qualificada del Tribunal Constitucional, al Butlletí Oficial del Principat d'Andorra.

Acordat a Andorra la Vella, el 7 de maig del 2018.

Isidre Molas Batllori
President

Dominique Rousseau
Vicepresident

Laurence Burgorgue-Larsen Josep-D. Guàrdia Canela
Magistrada Magistrat