



## Jutjat Contenciós Administratiu núm. 01 de Barcelona

Avinguda Gran Via de les Corts Catalanes, 111, edifici I - Barcelona  
08075 Barcelona

Tel. 935548447

Fax: 935549780

A/e: contencios1.barcelona@xij.gencat.cat

NIG 0801945320198002389

### Procediment abreujat 109/2019 A

Matèria: Resolucions d'estrangeria dictades per l'Administració perifèrica de l'Estat (Proc. Abreujat)

Entitat bancària: **Banc de Santander**

Per a ingressos en caixa, concepte: 0897000000010919

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

Beneficiari: Jutjat Contenciós Administratiu núm. 01 de Barcelona

Concepte: 0897000000010919

Part recurrent/enfilitant/executant:

Procurador/a: Isabel Calvet Gimeno  
Advocat/ada: Enrique Abadias Alsina

Part demandada/executada: SUBDELEGACION DEL  
GOBIERNO EN BARCELONA

Procurador/a:  
Advocat/ada:  
Advocat/ada de l'Estat

## SENTÈNCIA NÚM. 70/2021

Magistrada: Montserrat Raga Marimon

Barcelona, 24 de febrer de 2021

### Fets

**Primer.-** La part actora va presentar recurs contenciós administratiu contra la resolució de la Subdelegación del Gobierno a Barcelona de 19 de gener del 2019 per la qual es desestima el recurs d'alçada interposat contra la resolució de denegació de l'autorització demanada de . I feia la pètica que consta a la demanda i que dono per reproduïda.

Acomplerta la tramitació prevista a l'article 78 de la llei de la jurisdicció contenciosa administrativa es va citar a les parts per a la celebració de vista que va tenir lloc el dia 23 de febrer del 2021.

**Segon.-** En el dia assenyalat va comparèixer la part actora I. Obert l'acte, la part actora es va ratificar en la demanda. Acte seguit, es va proposar prova, i



una vegada practicada la que es va considerar com a útil i pertinent, i fetes les conclusions, van quedar les actuacions concloses per dictar sentència.

**Tercer.-** La quantia del present procediment és indeterminada.

### **Raonaments jurídics**

#### **Primer.- Ascendent a càrrec**

La part actora, el senyor , té un fill que és nacional espanyol, el senyor

Respecte al règim aplicable a ciutadans espanyols per reagrupar a familiars ja el va deixar determinat la STS de 18 de juliol de 2017 quan ens diu "Y, con base en cuanto ha quedado expuesto, ha de afirmarse que, a partir de la sentencia de 6 de junio de 2010 , dados los términos en los que ha quedado redactado el art. 2 (y anulada la Adicional Vigésima del Reglamento de Extranjería ), el Real Decreto 240/07 - **con independencia y al margen de la Directiva** -, en cuanto disposición de Derecho interno, es también aplicable a la reagrupación de familiares extranjeros (cualquiera que sea su nacionalidad) de españoles, hayan -o no- hecho uso de su derecho a la libre circulación y residencia por el Espacio Común Europeo, y, concretamente, su art. 7. Al español, es cierto, no se le podrá limitar -salvo en los casos legalmente previstos- su derecho fundamental a circular y residir libremente en el territorio español ( art. 19 CE ), pero esto no obsta para que cuando pretenda reagrupar a familiares extranjeros quede sometido a requisitos o condiciones, en este caso, los mismos que al resto de los ciudadanos europeos."

Anem, doncs, a l'article 2 Reial decret 240/07 i el mateix regula la concessió de la targeta de la UE de familiar de ciutadà de la UE quan es tracta d'ascendents directes i no exigeix que aquesta estiguin a càrrec, doncs només ho fixa si els ascendents ho son del cònjuge o parella registrada. Cal tenir en compte que la Directiva en el seu considerant (5) ens diu "El derecho de todo ciudadano de la Unión a circular y residir libremente en el territorio de los Estados miembros, para que pueda ejercerse en condiciones de objetividad de libertad y dignidad, debe serle reconocido también a los miembros de su familia, cualquiera que sea su nacionalidad. A los efectos de la presente Directiva, la definición de miembro de la familia debe incluir también la pareja registrada si la legislación del Estado miembro de acogida equipara la unión registrada al matrimonio." Per tant, estem davant d'uns mínims que es fixen a l'article 2 Directiva 2004/38/CE, mínims que s'han de respectar en la seva transposició, però que res impedeix que siguin més beneficiosos; i que en el considerant (6) permet ampliar a altres membres o persones que es trobin en relació especial.

L'Estat espanyol quan transposa la Directiva, al Reial decret 240/07 en el seu article 2 ens diu " A sus ascendientes directos, y a los de su cónyuge o pareja



registrada que vivan a su cargo, siempre que no haya recaído el acuerdo o la declaración de nulidad del vínculo matrimonial, divorcio o separación legal, o se haya cancelado la inscripción registral de pareja.”

Veiem que es troba dins de les comes “y a los de su cónyuge o pareja registrada que vivan a su cargo”, per tant l'exigència de viure a càrrec només ho serà quan es tracta d'ascendents directes del cònjuge o parella registrada.

L'article 8 Reial decret 240/07 estableix la documentació que han d'aportar els familiars de ciutadà de la UE i en l'apartat 3 d) ens diu “ Documentación acreditativa, en los supuestos en los que así se exija en el artículo 2 del presente real decreto, de que el solicitante de la tarjeta vive a cargo del ciudadano de un Estado miembro de la Unión Europea o de otro Estado parte en el Acuerdo sobre el Espacio Económico Europeo del que es familiar.” Per tant, supedita l'acreditació d'aquesta prova a quan ho exigeixi l'article 2, i aquest precepte respecte als ascendents directes, que no ho siguin del cònjuge o parella registrada, no ho exigeix.

Arribats a aquest punt, implicaria l'estimació del recurs atès que l'Administració ho denega per entendre que no ha quedat acreditat que l'actor estigui a càrrec de la seva filla.

Ara bé, aquesta jutjadora coneix l'existència de jurisprudència que exigeix que els ascendents directes estiguin a càrrec del familiar que vol reagrupar. Que s'entén per familiar a càrrec? El TJUE en sentència de 19 d'octubre de 2004, Assumpte C-200/02 ens diu “ ...habiendo interpretado el Tribunal de Justicia de la Unión Europea ese concepto jurídico indeterminado (miembro de la familia a su cargo) en el sentido de que tal condición resulta de una situación de hecho que se caracteriza por que el titular del derecho de residencia garantiza los recursos necesarios para la subsistencia del miembro de la familia”. Estem, per tant, davant d'un concepte jurídic indeterminat que admet la seva prova per qualsevol mitjà, i tenint en compte, també, la dificultat a l'hora de provar aquesta circumstància.

Consta a les actuacions que:

- Empadronat en el mateix domicili que el seu fill
- Certificat d'enviaments de diners des de l'any 2013 fins al 2017. La part actora arriba a Espanya al 2018. .
- Aporta certificat del seu país d'origen de no ser beneficiari de cap pensió i de no ser propietari de cap immoble.

### Segon.- Costes

D'acord amb l'article 139 Llei 29/98 imposable les costes processals a la part demandada en la quantia de 150 euros seguint els criteris orientatius aprovats



per acord de la junta de jutges d'aquesta ciutat i jurisdicció de 17 de novembre de 2016.

### **Decisió**

**ESTIMO** el recurs contenciós administratiu interposat per la representació processal del senyor . contra la resolució de la Subdelegación del Gobierno a Barcelona 19 de gener del 2019 per la qual es desestima el recurs d'alçada interposat contra la resolució de denegació de l'autorització demanada la qual revoco i deixo sense efectes i acordo el reconeixement de l'actor del dret a la concessió de la targeta de residència temporal de familiar de ciutadà de la Unió Europea.

**Imposo** les costes processals a la part demandada en la quantia de 150 euros seguint els criteris orientatius aprovats per acord de la junta de jutges d'aquesta ciutat i jurisdicció de 17 de novembre de 2016.

**Notifiqueu** aquesta resolució a les parts, i feu-los saber que contra la mateixa hi poden interposar un recurs d'apel.lació en un efecte davant d'aquest Jutjat en el termini de 15 dies i que serà resolt per la Sala contenciosa administrativa del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya.