-----NÚMERO: 108 CIENTO OCHO.-----

-----Ciudad Victoria, Tamaulipas, 9 nueve de junio de 2021
dos mil veintiuno. -----

-----V I S T O para resolver el Toca número 114/2021,
relativo al recurso de apelación interpuesto por la parte **actora** en
contra de la sentencia de fecha doce de agosto de dos mil veinte,
dictada dentro del expediente número 1286/2019 correspondiente
al Juicio Ordinario Civil sobre guarda y custodia, promovido por
*****en contra de *****
***** ante el Juzgado Cuarto de Primera Instancia de lo Familiar
del Quinto Distrito Judicial, con residencia en Reynosa,
Tamaulipas; y, -----

----- R E S U L T A N D O : -----

-----PRIMERO.- Por escrito recibido en fecha veintinueve de
agosto de dos mil diecinueve, el actor ocurrió ante el *A quo* a
demandar en la vía Ordinaria Civil lo siguiente:-----

*“...A).- La Guarda y Custodia Provisional y en su momento
definitiva de mi menor hija de nombre
******

*B).-La Guarda y Custodia Definitiva de mi menor hija de
nombre ******

*C).- El pago de gastos y costas que se originen con motivo de la
tramitación del presente Juicio Ordinario Civil sobre Custodia
Provisional y Definitiva*

-----El Juez de Primera Instancia, por auto del día tres de
septiembre de dos mil diecinueve, dio entrada a la demanda en la
vía y forma propuesta y, con las copias simples de la misma,

ordenó emplazar a la parte demandada*****), para que la contestara dentro del término de ley, lo cual hizo mediante escrito de fecha veintitrés de septiembre de dos mil diecinueve.

-----Establecida la litis, se continuó con la sustanciación del juicio por sus demás trámites legales y, con fecha doce de agosto de dos mil veinte, el Juez de Primera Instancia dictó la sentencia definitiva correspondiente, la cual concluyó con los siguientes puntos resolutivos:-----

“- - - PRIMERO:- Se declara que ha procedido el presente JUICIO ORDINARIO SOBRE GUARDA Y CUSTODIA PROVISIONAL Y DEFINITIVA de la menor de nombre con iniciales ***** Más no la acción promovida por ***** en contra de*****, en virtud de que la parte actora no acreditó los hechos constitutivos de su acción; sin que sea impedimento lo anterior para resolver la guarda y custodia y reglas de convivencia bajo el interés superior de la menor de nombre con iniciales *****; en consecuencia.-----

*- - - SEGUNDO:- Se concede a***** la custodia definitiva de su menor hija de nombre con iniciales ***** por las razones expuestas en la parte considerativa de esta sentencia; en el entendido de que el actor **tiene derecho a una convivencia familiar** por ser progenitor de dicha menor, por lo que se ordena la convivencia del C. ***** con la menor de nombre con iniciales *****, los días sábados y domingos de diez de la mañana (10:00) a las quince horas (15:00) en el CECOFAM Centro de Convivencia Familiar con sede en esta ciudad, y se autoriza a la abuela paterna a asistir a alguna convivencia con dicha menor con iniciales *****- La anterior medida de convivencia se llevará efecto una vez que se levante la suspensión de las operaciones y funcionamiento de servicios presenciales que ofrece el CECOFAM (Centro de convivencia Familiar) con sede en esta ciudad.- Se tiene la posibilidad de que, una vez reunidos los medios de convicción necesarios en el presente contencioso, se proceda a un cambio de régimen de convivencia*

ó bien que previa opinión emitida por los Especialistas del Centro de Convivencia Familiar (CECOFAM), se podrá determinar que la convivencia se efectúe en lugar distinto, debiendo informar sobre la ubicación del mismo. - - - -

- - - **TERCERO:-** Se ordena una **MODIFICACION DE CARACTER TEMPORAL** a las medidas de convivencia decretadas en esta sentencia, por lo que se **ORDENA** una convivencia del C. ***** con su menor hija de nombre con iniciales ***** mediante **LLAMADAS O VIDEOLLAMADAS**, así como con su abuela paterna, en caso de que la menor lo desee, en virtud de que con la anterior medida se favorece a un mejor desarrollo afectivo del menor en las presentes circunstancias de distanciamiento social y bajo el interés superior del menor y el derecho a a salud que éste posee, toda vez de que no puede tener contacto con persona alguna que no habite en su domicilio por la rápida propagación de dicho virus, es por lo que, se ordena a la C. ******, a fin de procurar los medios necesarios al progenitor no custodio para efectuar una convivencia con el menor mediante llamada o video llamada por redes sociales, ésto es con la finalidad de seguir garantizando la practica de las convivencias familiares, en el entendido de que las partes cuenten con los medios y recursos necesarios para efectuar la convivencia, por lo que, se les requiere a ambas partes a fin **de tener la línea disponible en el horario de 13:00 a 14:00 horas los días SABADOS Y DOMINGOS de cada semana**, para garantizar el contacto del progenitor con su menor hija, siendo lo anterior un sistema flexible de comunicación basado en el interés superior del menor; **y a fin de llevar a cabo lo anterior, se le requiere a las partes del presente juicio para el efecto de que proporcionen números de teléfono en los cuales se efectuará la convivencia**.- Por lo que se le recomienda que dicha comunicación sea con un lenguaje expresivo y corporal acorde a la corta edad de dicha menor, ya que los menores responden a estímulos visuales, manejando juegos y sonidos aptos para su edad, en virtud de que los menores son capaces de reconocer y llamar por su nombre a personas que quieren y objetos que les gusten, por lo que, se les recomienda así también que el ambiente en el cual sea llevado a efecto dicha videollamada lo sea el apropiado para que los menores tengan interés en dicha convivencia (con colores llamativos, objetos de entretenimiento, canciones acorde a su edad, etc).- Así mismo, se previene a la parte actora de que en caso de incumplimiento a la anterior medida decretada se aplicará en su contra una medida de apremio consistente en multa por 20 (VEINTE) veces el valor de la Unidad de Medida y Actualización (UMA), que a la fecha equivale a la cantidad de **\$86.88 (OCHENTA Y SEIS PESOS 88/100 M.N.)**, dando en total la cantidad líquida de **\$1,737.60 (UN MIL**

SETECIENTOS TREINTA YSIETE PESOS 60/100 M.N.), de conformidad con lo previsto por el artículo 16 Fracción I del Código de Procedimientos Civiles en Vigor, así como a la Reforma Constitucional en materia de desindexación del salario mínimo.-----

--- Lo anterior se complementará hasta en tanto ambas partes proporcionen números de teléfono en los cuales se efectuará la convivencia.-----

---NOTIFIQUESE PERSONALMENTE Y CÚMPLASE...”

-----Inconforme con la sentencia anterior, la parte **actora** interpuso recurso de apelación, mismo que fue admitido en **ambos efectos** por auto del día diez de febrero del dos mil veintiuno, y del cual correspondió conocer por turno a esta Sala Colegiada, la que, a través de su Presidencia, radicó el presente Toca en fecha seis de mayo del año en curso, y turnó, para la elaboración del proyecto de resolución, a la ponencia correspondiente. -----

-----**SEGUNDO.**- La parte apelante expresó en concepto de agravios el contenido de su memorial de 4 hojas, recibido en fecha seis de octubre de dos mil veinte, que obra agregado a los autos del presente Toca, de la foja 11 a la 14, agravios que se refieren en las consideraciones que se contienen en el siguiente apartado.-----

-----La parte demandada contestó los conceptos de inconformidad dentro del término que se le concedió para tal efecto, mediante promoción electrónica presentada en fecha veintitrés de febrero del año actual; y por su parte la Agente del

Ministerio Público Adscrita a ésta Sala desahogó en tiempo y forma la vista que se le dio en el proveído de veinte de mayo del actual; y, -----

----- **C O N S I D E R A N D O:** -----

-----**PRIMERO.-** Esta Primera Sala Colegiada en materias Civil y Familiar del Supremo Tribunal de Justicia del Estado de Tamaulipas es competente para conocer y resolver del presente recurso de apelación, conforme a lo dispuesto por los artículos 104, fracciones II, y 116, fracción III, de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos; 104 y 106 fracción I de la Constitución Política local; 20, fracción II, 26 y 27 de la Ley Orgánica del Poder Judicial del Estado, artículos 926 y 947 del Código de Procedimientos Civiles para el Estado, y Punto Cuatro, inciso b), del Acuerdo General del 31 de marzo de 2009, emitido por el Pleno del Supremo Tribunal de Justicia del Estado y publicado en el Periódico Oficial de la entidad de fecha 7 de abril de 2009.-----

-----**SEGUNDO.-** Los conceptos de agravio expresados por la apelante parte actora, consisten en su parte medular, en lo que a continuación se transcribe:-----

A G R A V I O S :

PRIMERO- Se considera se causa el consabido agravio en perjuicio de mi representado, atento a que es ***** *****, quien hace accionar el aparato judicial, con su escrito inicial de demanda, en el presente juicio Ordinario Civil, no así la

demandante ******, quien incluso ni siquiera da contestación a la demanda interpuesta en su contra, tan es así que se le declara en rebeldía, por no haber contestado en tiempo y forma, y en esa tesitura, al declarar procedente una ACCION, que ni siquiera peticiono la referida Ortiz Jiménez, ocasiona agravios, que mediante el presente solicito se declare fundado y motivado, conculcando con ellos las garantías de seguridad y certeza jurídica, a que se refieren los numerales 14 y 16 Constitucional, aplicando el siguiente Criterio Jurisprudencial:

PRUEBAS EN MATERIA FAMILIAR. CUANDO EL JUZGADOR OFICIOSAMENTE ORDENA SU RECEPCIÓN, DEBE EN TODO MOMENTO RESPETAR LA GARANTÍA DE AUDIENCIA DE LOS INTERESADOS (LEGISLACIÓN DEL ESTADO DE PUEBLA). (SE TRANSCRIBE)

SEGUNDO :- El C. Juez de los autos, al momento de analizar las constancias y diligencias procesales, y, precisamente el Considerando Cuarto, de la resolución que se impugna, realiza una inexacta valoración de la prueba, contraviniendo con ello lo establecido en los numerales 392, 393, 411, 412 y Demas relativos del Código Adjetivo Vigente en el Estado , esto es así C. Magistrado habida cuenta de que si bien es cierto como lo refiere el Juez de los Autos, en el apartado de Resultando, entre otras cosas refiere que: ... se llevo a efecto la Audiencia para fijar las reglas de Convivencia agregando la demandada que no desea llegar a acuerdo, en cuanto a la convivencia del padre con la menor... , en dicho proveído no se especifica las razones directas y contundentes, que lo orillaron a tomar esa decisión, debiendo de Oficio ofrecer el desahogo de Diligencias para mejor proveer, y en ese contexto arribar a la conclusión de que se imponía llevar a cabo una custodia compartida, toda vez, que como de Autos, se desprende, ambos padres, se consideran en igualdad de circunstancias, consideraciones y Derecho para ejercerla de esa manera, y en la resolución combatida, no se pronuncia al respecto en ese contexto, por lo que indudablemente causa perjuicio a mi representado, yoda vez que e LA quo, no hizo saber a las Partes, que se podía lograr un acuerdo voluntario, y en caso de desacuerdo, la autoridad Judicial, privilegiaría la

Custodia Compartida, por lo que al no realizar tal proceder, ocasiona los agravios correspondientes que en el presente me permito hacer valer, ya que ambos padres tienen el derecho de compartir igualitariamente la sana convivencia con su menor hija, que convivan en su domicilio, los fines de semana, con sus parientes mas cercanos, como serian los abuelos , los tios, periodos vacacionales, cumpleaños, acudir a juntas y festejos escolares, esto ponderando el interés superior de la Niñez, sirve de fundamento a lo antes expuesto lo señalado en los siguientes Criterios Jurisprudenciales

GUARDA Y CUSTODIA COMPARTIDA. PROTECCIÓN MÁS AMPLIA DEL INTERÉS SUPERIOR DE LOS MENORES. (SE TRANSCRIBE)

CONVIVENCIA Y CUSTODIA COMPARTIDA. EN ARAS DE PROTEGER EL INTERÉS SUPERIOR DEL NIÑO, EL ÓRGANO JURISDICCIONAL DEBE ALLEGARSE DE OFICIO DE PRUEBAS PERICIALES EN PSICOLOGÍA Y DE TRABAJO SOCIAL, RESPECTO A LOS PROGENITORES Y ASCENDIENTES QUE DEMANDAN AQUÉLLA Y DESTACADAMENTE LA QUE TENGA EN CUENTA EL SENTIR DEL MENOR (LEGISLACIÓN DEL ESTADO DE SINALOA). (SE TRANSCRIBE)

-----**TERCERO.-** Analizadas las alegaciones que anteceden, se arriba a la conclusión que resultan infundadas, como se aprecia a continuación:-----

-----Refiere el apelante como **primer agravio** que el Juez declaró procedente una acción que no peticionó la demandada *********, quien no contestó la demanda y se le declaró en rebeldía, con lo que dice, se conculcan las garantías de seguridad y certeza jurídica contenidos en los artículos 14 y 16

Constitucionales, señalando que resulta aplicable el criterio jurisprudencial del Segundo Tribunal Colegiado en Materia Civil del Sexto Circuito de rubro: ***“PRUEBAS EN MATERIA FAMILIAR. CUANDO EL JUZGADOR OFICIOSAMENTE ORDENA SU RECEPCIÓN, DEBE EN TODO MOMENTO RESPETAR LA GARANTÍA DE AUDIENCIA DE LOS INTERESADOS (LEGISLACIÓN DEL ESTADO DE PUEBLA).”***-----

-----En el **segundo motivo de inconformidad** manifiesta que el Juez realizó una inexacta valoración de las pruebas, pues no ofreció, de oficio, el desahogo de diligencias para mejor proveer , y de esa forma concluir que se imponía una custodia compartida, ya que ambos padres se consideran en igualdad de circunstancias; además que el Juez no le hizo saber a las partes que se podía lograr un acuerdo voluntario, y, en caso de desacuerdo, la autoridad judicial privilegiaría la custodia compartida, ya que ambos padres tienen el derecho de compartir igualitariamente la sana convivencia con su menor hija.-----

-----Los agravios estudiados en su conjunto son infundados, porque si bien es cierto el promovente del juicio ordinario civil sobre guarda y custodia es ***** y no la demandada ***** , cierto es también que tal circunstancia no es impedimento para resolver sobre la guarda y

custodia de la menor de edad *****, y reglas de convivencia con el padre no custodio, y tal proceder no infringe en modo alguno las garantías de seguridad y certeza jurídica contenidos en los artículos 14 y 16 Constitucionales como lo refiere el apelante, ya que la obligación del Juzgador es velar por el interés superior del menor, previsto en el artículo 4º de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos, así como en el artículo 3º, fracción I, de la Convención sobre los Derechos del Niño, y tratándose de guarda y custodia, no es simplemente un derecho de los padres sobre sus hijos, sino una función de interés público y social que se les encomienda y que está dirigida a la protección, educación y formación integral de éstos, cuyo interés es siempre prevalente en la relación paterno-filial.

-----Sin que resulte aplicable la tesis que invoca el apelante, de rubro: ***“PRUEBAS EN MATERIA FAMILIAR. CUANDO EL JUZGADOR OFICIOSAMENTE ORDENA SU RECEPCIÓN, DEBE EN TODO MOMENTO RESPETAR LA GARANTÍA DE AUDIENCIA DE LOS INTERESADOS (LEGISLACIÓN DEL ESTADO DE PUEBLA).”*** pues en el caso a ambas partes se les respetó la garantía de audiencia, con lo que se mantuvo el equilibrio procesal que está inmerso en el artículo 14

Constitucional, en relación con el respeto a las formalidades esenciales del procedimiento en favor del gobernado. -----

-----Así también, cabe señalar, que contrario a lo alegado por el inconforme, en el caso sí fueron desahogados medios probatorios ordenados de oficio por el Juzgador, como lo son, estudios psicológicos realizados a ambos padres

*****Y*****

(foja 198 a la 210), y la audiencia de reglas de convivencia llevada a cabo en fecha veintisiete de febrero de dos mil veinte, en la cual, las partes llegaron al acuerdo de continuar con la convivencia establecida con anterioridad, es decir, que el padre conviva con su hija dentro del Centro de Convivencia Familiar del Poder Judicial del Estado en ésta ciudad, cambiando únicamente los días y el horario, para llevarse a cabo ahora los días sábados y domingos de diez de la mañana a las quince horas.

-----De manera que, considerando las circunstancias particulares del caso, los elementos personales, familiares, y materiales que forman parte del entorno en que se desarrolla la menor, así como lo manifestado por la Licenciada GUADALUPE ARELU MARTÍNEZ JIMENEZ, en su carácter de psicóloga del Centro de Convivencia Familiar del Poder Judicial del Estado de Tamaulipas, respecto a la evaluación psicológica de *****

***** ***, quien dijo, mantiene sentimientos y actitudes de inestabilidad emocional y personal, manejando estilos de respuesta infrecuentes, manteniendo una actitud de preocupación sobre actuada, manifestando cambios emocionales de manera constante y destacando características agresivas de imposición egoísmo, y un pensamiento de proteccionismo, volubles, ansiosas, irritables y aprensivas, y lo expresado por la Coordinadora Regional del Centro de Convivencia Familiar del Poder Judicial CECOFAM Unidad Reynosa, quien informó que el día domingo dieciséis de febrero del año dos mil veinte, en la convivencia de la menor de edad con su padre, se suscitó un ambiente hostil entre las partes contendientes en el juicio, manifestando el padre un estado emocional efusivo, desafiante y enojado, no logrando controlar sus impulsos y golpeando una de las puertas, no escuchando indicaciones dadas por la coordinadora, habiendo dado por concluido el servicio de convivencia familiar entre el progenitor y su hija; el Juez de Primer Grado **determinó que de momento** el escenario más propicio para el desarrollo integral de la niña ***** resulta ser el de su permanencia bajo el cuidado y protección de su madre *****), quien de acuerdo al estudio psicológico que se le practicó, proyecta características de estabilidad emocional, manejo adecuado de conflictos,

generosidad y empatía, estabilidad familiar, y los rasgos de personalidad no manifiestan ningún impedimento para cumplir con su rol parental, lo cual evidentemente mantendrá a la menor de edad en un entorno de estabilidad físico y emocional. -----

-----No obstante, atentos a que padre e hija tienen derecho a la convivencia familiar, se ordenó por parte del Juzgador que la convivencia entre *****y su hija ***** se lleve a cabo en los siguientes términos:

“los días sábados y domingos de diez de la mañana (10:00) a las quince horas (15:00) en el CECOFAM Centro de Convivencia Familiar con sede en esta ciudad, y se autoriza a la abuela paterna a asistir a alguna convivencia con dicha menor con iniciales *****- La anterior medida de convivencia se llevará efecto una vez que se levante la suspensión de las operaciones y funcionamiento de servicios presenciales que ofrece el CECOFAM (Centro de convivencia Familiar) con sede en esta ciudad.- Se tiene la posibilidad de que, una vez reunidos los medios de convicción necesarios en el presente contencioso, se proceda a un cambio de régimen de convivencia ó bien que previa opinión emitida por los Especialistas del Centro de Convivencia Familiar (CECOFAM), se podrá determinar que la convivencia se efectúe en lugar distinto, debiendo informar sobre la ubicación del mismo.- - - - -

Se previene a ambas partes para que se presenten de manera puntual en dicho centro de convivencia para llevar a cabo el proceso de convivencia entre la menor de nombre con iniciales ***** Y su progenitor y en ocasiones con su abuela paterna en caso de que la menor así lo desee, así como para que en caso de existir algún imprevisto que les impida acudir lo informen de manera oportuna.- Se conmina a ambas partes para que asuman de una manera solidaria y responsable el rol de padres que les corresponde respecto a su menor hija de nombre con inicial *****, procurando siempre buscar el diálogo respetuoso y tomar acuerdos que beneficien a su desarrollo físico y emocional, dejando de lado cualquier conflicto que se

podiera suscitar derivado de la relación de pareja que existió entre el actor y la demandada.- En tal virtud se previene a la C. ***** para que informe de manera oportuna al C. ***** sobre enfermedades, accidentes, cambio de conducta, desempeño escolar, necesidades u otras circunstancias directamente relacionadas con la menor, así como para que tome en consideración al padre de su hija en todos aquellos aspectos concernientes a su salud, educación, esparcimiento, formación social y religiosa entre otros, para efecto de que de manera conjunta en cumplimiento a los deberes que impone a los progenitores el ejercicio de la Patria Potestad busquen las alternativas de soluciones más convenientes a los intereses de la hija de ambos, en un ambiente de cordialidad y respeto, apercibidos de que de hacer caso omiso al presente mandato judicial se les aplicará una sanción consistente en primer término en MULTA que resulta de 20 (VEINTE) veces el valor diario que tenga la Unidad de Medida y actualización (UMA) que a la fecha equivale a la cantidad líquida de \$1737.60 (MIL SETECIENTOS TREINTA Y SIETE PESOS 60/100 MONEDA NACIONAL), de conformidad con lo previsto por el artículo 16 Fracción I del Código de Procedimientos Civiles en vigor, así como a la Reforma Constitucional en materia de desindexación del salario mínimo, ello con independencia de que su conducta será tomada como una falta de habilidades de crianza y se tomará en consideración para un eventual cambio de custodia y/o régimen de convivencia, previo trámite que se realiza la parte interesada en la vía y forma legal prevista.- Se previene a los señores ***** Y***** para que se conduzcan en todo momento con respeto uno hacia el otro, a no ofenderse ni maltratarse física o verbalmente, y a fomentar un ambiente adecuado para el ejercicio de la custodia a cargo de la madre y la convivencia de la menor con su padre, así también se les conmina para que se abstengan de realizar a su menor hija comentarios adversos sobre las figuras paterna y materna así como de involucrarla en forma laguna dentro de la problemática de la relación en de pareja que existió entre ambos, previniendo en su caso de igual modo a sus respectivas parejas para que eviten realizar todo tipo de comentarios adversos a las figuras paterna y materna de la menor de nombre con iniciales *****., apercibidos actor y demandada, que en caso de no cumplir con las anteriores determinaciones su conducta será tomada en consideración para modificar, limitar o suspender su derecho de convivencia o custodia, previa petición justificada que realice la parte interesada en la vía incidental, además de que se otorgará intervención a la

Procuraduría de la Defensa del Menor y la Familia para que provea lo conducente a derecho. - - - - -

-----Precisando que se reservaba pronunciarse sobre su convivencia en las vacaciones de verano e invierno, así como las de semana santa, cumpleaños de la niña y sus padres, hasta en tanto se lleven a cabo las terapias psicológicas que se ordenaron por el Juez para ambos padres.-----

-----Sin omitir mencionar que en aras de salvaguardar el interés superior de la menor y el derecho a la salud que ésta posee, en virtud de la crisis sanitaria por el virus SARS-CoV-2 causante de la enfermedad COVID-19, se ordenó una MODIFICACIÓN DE CARÁCTER TEMPORAL a las medidas de convivencia decretadas en la sentencia, por lo que la convivencia de *****con su menor hija de nombre con iniciales *****. así como con su abuela paterna, en caso de que la menor lo desee, se realizará mediante LLAMADAS O VIDEOLLAMADAS, ya que con dicha medida se favorece un mejor desarrollo afectivo de la niña en las presentes circunstancias de distanciamiento social y bajo el interés superior del menor y el derecho a la salud que éste posee, toda vez que no puede tener contacto con persona alguna que no habite en su domicilio por la rápida propagación de dicho virus.-----

-----Resulta orientador por su contenido y relación con el tema, la tesis de jurisprudencia de la Primera Sala de la Suprema Corte

de Justicia de la Nación, registro digital: 2023156, consultable en el Semanario Judicial de la Federación, bajo los siguientes datos: Tesis: 1a./J. 11/2021 (10a.), Décima Época, Materia(s): Común, con el rubro y texto: -----

“SUSPENSIÓN DEL ACTO RECLAMADO. CUANDO ÉSTE CONSISTE EN UNA DETERMINACIÓN JUDICIAL QUE ORDENA UN RÉGIMEN DE CONVIVENCIA PROVISIONAL EN FORMA PRESENCIAL Y LIBRE ENTRE UN MENOR DE EDAD Y EL PROGENITOR NO CUSTODIO, EL CONTEXTO DE LA PANDEMIA POR LA ENFERMEDAD COVID-19, PERMITE QUE LA SUSPENSIÓN SE OTORQUE MODULANDO LA CONVIVENCIA PARA QUE SE REALICE A DISTANCIA POR MEDIOS ELECTRÓNICOS, SIEMPRE Y CUANDO EL MATERIAL PROBATORIO CON QUE SE CUENTE AL PROVEER LA MEDIDA NO PERMITA FIJAR UNA DISTINTA COMO MÁS PROTECTORA DE SU INTERÉS SUPERIOR. *Hechos: Los Tribunales Colegiados de Circuito contendientes llevaron a cabo un examen sobre la procedencia de la medida de suspensión del acto reclamado en el incidente derivado del juicio de amparo indirecto, en relación con una determinación judicial intraprocesal que estableció un régimen de convivencias provisional o especial, en forma presencial (física) y libre (no supervisada) de un menor de edad con el progenitor que no ejercía materialmente la guarda y custodia, que implicaba el desplazamiento del menor de edad del domicilio que constituía su residencia habitual a aquél en que se llevaría a cabo la convivencia y su incorporación a otro ambiente; y ambos tribunales se vieron en la necesidad de examinar dicho acto reclamado en el contexto de la pandemia por el virus SARS-CoV-2 causante de la enfermedad COVID-19, llegando a conclusiones distintas sobre la medida suspensiva, pues uno determinó que en la situación de pandemia, la convivencia debía modalizarse para que se realizara a distancia, por medios electrónicos (llamadas por teléfono, mensajes, videollamadas, o reuniones en plataformas digitales) a efecto de proteger la salud y la vida del menor, otorgando la medida con esos efectos; mientras que el otro estimó que no debía ser así, sino que la convivencia debía realizarse como fue*

autorizada, con las medidas de protección sanitaria que impuso la responsable.

Criterio jurídico: La Primera Sala de la Suprema Corte de Justicia de la Nación determina que en la situación descrita, la medida de suspensión del acto reclamado sí podrá modalizar la convivencia para que se desarrolle a distancia, mediante el uso de medios electrónicos, como medida general de protección reforzada de la vida y de la salud del menor de edad, atendiendo a las condiciones de emergencia sanitaria por la enfermedad COVID-19, pero ello será viable siempre y cuando al proveer sobre la suspensión (provisional o definitiva) no se cuente con elementos suficientes para determinar, conforme a un análisis individualizado de las circunstancias del caso concreto, si éstas conducen a proteger mejor su interés superior de una forma distinta.

Justificación: No está a discusión que tanto el derecho a la protección de la salud física y a la vida, como el derecho a la convivencia con la madre o el padre no custodio a efecto de mantener y estrechar el lazo familiar entre ellos, resultan derechos fundamentales para el bienestar general de los menores de edad, que deben ser protegidos y garantizados en su ejercicio. Sin embargo, el contexto fáctico excepcional de la pandemia por COVID-19 exige reconocer la mayor entidad del derecho a la protección de la salud física y de la vida, frente al derecho a la convivencia física con el progenitor no custodio, de manera que resulte admisible tener como premisa general, en el marco de una medida cautelar como la suspensión del acto reclamado, que el interés superior de los menores de edad, como grupo, en este momento se encuentra en la necesidad de proteger y garantizar con mayor intensidad su vida y su salud física, y modular la convivencia para armonizarla con ello. Esto, porque la información oficial con que hasta el momento se cuenta por parte de las instituciones y organismos públicos de salud, es que el COVID-19 se considera una enfermedad fácilmente transmisible, con la sola cercanía entre las personas, y puede ser adquirida también por menores de edad, sin que hasta ahora haya datos científicos validados por la Organización Mundial de la Salud que descarten que en este grupo de edad se puedan presentar síntomas graves y pueda causar la muerte; además porque existe un elevado número de contagios oficialmente reportados en el país confirmados con pruebas clínicas, sin negar que seguramente habrá otra cantidad de personas contagiadas sin prueba que lo corrobore y casos asintomáticos;

condiciones que autorizan a privilegiar la observancia de medidas de distanciamiento físico y de resguardo domiciliario a que exhortan las autoridades en materia de salud. Ahora bien, un ejercicio preliminar y en abstracto, de ponderación de la apariencia del buen derecho, permite advertir que la convivencia presencial, en tanto implica extraer al menor de su ambiente habitual para incorporarlo a otro, sí conlleva una mayor exposición a un riesgo real de contagio, probable y fundado en dicha información oficial, que opera en detrimento de la protección a su salud y a su vida. Asimismo, la suspensión con efectos de modular la convivencia para que se realice por medios electrónicos, asegura que no se siga perjuicio al interés social ni se contravengan disposiciones de orden público, en tanto permite que no se afecte el interés prevalente del menor en la protección de su derecho a gozar del nivel más alto posible de salud, y procura compatibilizarlo con su derecho a la convivencia, que habrá de propiciarse de la manera más amplia posible, aun cuando temporalmente no sea presencial. Pese a todo ello, adoptar esa medida en forma de protección reforzada, sólo será viable para el juzgador de amparo en aquellos casos en que al proveer sobre la suspensión, no contara con elementos probatorios suficientes que le permitan sustentar, bajo un análisis individual de la circunstancia concreta del menor involucrado, que su interés superior exige adoptar una medida o efectos distintos, o inclusive, negar la suspensión, pues cuando sea así, ello debe estimarse posible; además, desde luego el juzgador conserva sus facultades de modificar la medida suspensiva, si antes de que exista sentencia firme en el juicio de amparo, se presentan circunstancias que lo justifiquen.”

-----Por lo que es evidente que en la resolución que dictó el Juez de Primer Grado se privilegió el interés superior de la menor de edad, a quien en este momento se encuentra en la necesidad de proteger y garantizar con mayor intensidad su vida y su salud física, por lo que el hecho de que la convivencia se realice temporalmente por medios electrónicos con su padre y abuela paterna, en su caso, permite que no se afecte el interés prevalente

de la niña en la protección de su derecho a gozar del nivel más alto posible de salud, y que se continúe llevando a cabo la convivencia con su progenitor y su familia paterna.-----

-----En tales circunstancias, procede resolver el recurso de apelación a que el presente Toca se refiere, declarando que han resultado infundados los agravios expresados por el apelante, consecuentemente, se deberá confirmar la sentencia que da materia al recurso. -----

-----**CUARTO.-** En cuanto a la condena en costas de esta Segunda Instancia, se actualiza el primer supuesto del artículo 139 del Código de Procedimientos Civiles, ya que le han recaído al apelante dos sentencias adversas substancialmente coincidentes, por lo que se le condena al pago de las costas erogadas por su contraria ante ésta Segunda Instancia, liquidables en la vía incidental. -----

----- Por lo anteriormente expuesto y fundado, con apoyo además en los artículos 926 y 949 del Código de Procedimientos Civiles para el Estado, se: -----

----- **RESUELVE:** -----

-----**PRIMERO.-** Han resultado infundados los agravios expresados por el apelante en contra de la sentencia de fecha doce de agosto de dos mil veinte, dictada dentro del expediente número 1286/2019 correspondiente al Juicio Ordinario Civil sobre guarda

y custodia, promovido por *****en
contra de ***** ante el Juzgado Cuarto de Primera
Instancia de lo Familiar del Quinto Distrito Judicial, con
residencia en Reynosa, Tamaulipas; cuyos puntos decisorios se
transcriben en el resultando primero del presente fallo.

-----**SEGUNDO.**- Se confirma la sentencia que es materia del
presente recurso.-----

-----**TERCERO.**- Se condena al apelante al pago de las costas
procesales erogadas por la tramitación de esta Segunda Instancia.

-----**CUARTO.**- Con testimonio de esta resolución, devuélvase
el expediente al Juzgado de su origen para los efectos legales
consiguientes y, en su oportunidad, archívese el Toca como
asunto concluido. -----

-----**NOTIFÍQUESE PERSONALMENTE.**- Así lo
resolvieron y firmaron los licenciados ADRIÁN ALBERTO
SÁNCHEZ SALAZAR y HERNÁN DE LA GARZA TAMEZ,
Magistrados integrantes de la Primera Sala Colegiada en Materias
Civil y Familiar del Supremo Tribunal de Justicia en el Estado,
ante la ausencia del Titular de la Octava Sala, quien forma parte
de este Órgano Colegiado, conforme a lo previsto por los
artículos 26, párrafo segundo, y 27 fracción I, de la Ley Orgánica
del Poder Judicial del Estado, siendo Presidente y ponente el

primero de los nombrados, quienes firmaron hoy 9 nueve de junio de 2021 dos mil veintiuno, fecha en que se terminó de engrosar esta sentencia, ante la Secretaria de Acuerdos, licenciada LILIANA RAQUEL PEÑA CÁRDENAS, que autoriza y da fe. --

Mag. Adrián Alberto Sánchez Salazar
Presidente

Mag. Hernán de la Garza Tamez

Lic. Liliana Raquel Peña Cárdenas
Secretaria de Acuerdos

----- Enseguida se publicó en la lista del día. Conste. -----
PSCCF/L'AASS/sebm

La Licenciado(a) SANDRA EDITH BARRAGAN MARQUEZ, Secretario Proyectista, adscrito a la PRIMERA SALA COLEGIADA CIVIL, hago constar y certifico que este documento corresponde a una versión pública de la resolución 108 Ciento ocho dictada el (MIÉRCOLES, 9 DE JUNIO DE 2021) por el MAGISTRADO, constante de 21 veintiún fojas útiles. Versión pública a la que de conformidad con lo previsto en los artículos 3 fracciones XVIII, XXII, y XXXVI; 102, 110 fracción III; 113, 115, 117, 120 y 126 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Tamaulipas, y trigésimo octavo, de los Lineamientos generales en materia de clasificación y desclasificación de la información, así como para la elaboración de versiones públicas; se suprimieron: el nombre de las partes y el de su menor hija y sus demás datos generales, información que se considera legalmente como confidencial, sensible o reservada por actualizarse lo señalado en los supuestos normativos en cita. Conste.

Documento en el que de conformidad con lo previsto en los artículos 3 fracciones XVIII, XXII, y XXXVI; 102, 110 fracción III; 113, 115, 117, 120 y 126 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Tamaulipas, se suprimió la información considerada legalmente como reservada o confidencial que encuadra en el ordenamiento mencionado.

Versión pública aprobada en la Séptima Sesión Extraordinaria 2021 del Comité de Transparencia del Poder Judicial del Estado, celebrada el 16 de julio de 2021.