

## **AUTO**

**En la Ciudad de Jerez de la Frontera a 20 de Noviembre de 2013**

### **ANTECEDENTES DE HECHO**

**PRIMERO.-** Que con fecha 18 de Noviembre, por turno reparto, correspondió a este Juzgado solicitud de adopción de medidas provisionales previas a la demanda de divorcio que se pretende promover, interesada por el Procurador de los Tribunales D. Javier Andamoyo Aparicio en nombre y representación de D. Antonio Medina Caro, contra D<sup>a</sup>. María Teresa Mancha Cortes, solicitando los efectos y medidas a que se refieren los artículos 102 y 103 del Código Civil consistentes en la separación provisional de ambos cónyuges, la cesación de la presunción de convivencia conyugal, la revocación de los consentimientos y poderes que cada cónyuge hubo otorgado al otro y la cesación de la posibilidad de vincular los bienes privativos del otro cónyuge en el ejercicio de la potestad doméstica, y asimismo el otorgamiento a la solicitante del cuidado inmediato de los hijos y el ejercicio ordinario de la patria potestad quedando bajo su custodia y compañía, con el establecimiento del régimen de estancia, comunicación y visita propuesto en el escrito; y, el uso y atribución del domicilio conyugal, así como la contribución a las cargas familiares y la aprobación de la pensión alimenticia para los hijos expuesta en la solicitud.

**SEGUNDO.-** Que a la vista de la petición formulada, y examinada la concurrencia de los requisitos legales, con fecha 12 de Noviembre, el Secretario judicial dictó oportuno decreto en el que admitiendo a trámite la solicitud convocó a los cónyuges y al Ministerio Fiscal a comparecencia para llevar a efecto el intento de acuerdo de las partes en relación a las medidas provisionales propuestas, con todas las prevenciones establecidas en los artículos 771, 440.1 y 442 de la LEC; y, de dicho decreto el Secretario dio cuenta, en el mismo día, a este juzgador, para acordar de inmediato, si la urgencia del caso lo aconsejare, los efectos a que se refiere el artículo 102 del Código Civil y lo procedente en relación con la custodia de los hijos y uso de la vivienda y ajuar familiares, sin que se dieran las circunstancias necesarias para ello.

**TERCERO.-** Que el pasado día 18 de Noviembre tuvo lugar la comparecencia establecida en la Ley, no existiendo acuerdo de los cónyuges sobre las medidas a adoptar, por lo que fueron oídas las alegaciones de los concurrentes y proponiendo distintos medios probatorios, tras su declaración de pertinencia, se practicó la prueba propuesta, con el resultado que es de ver en autos, terminando la vista con las conclusiones y alegaciones de las partes sobre los hechos controvertidos y el dictamen del Ministerio Fiscal, quien informó sobre las medidas que deberían adoptarse en beneficio de los hijos menores, quedando los autos para resolver, con citación de las partes.

**CUARTO.-** Que en la tramitación del presente procedimiento se han observado las prescripciones legales.

### **FUNDAMENTOS DE DERECHO**

**PRIMERO.-** Tanto el art. 104.1º párrafo del Código Civil como el art. 771.1.1º párrafo de la LEC estatuyen que el cónyuge que se proponga demandar la nulidad, separación o

divorcio de su matrimonio puede solicitar los efectos y medidas a que se refieren los artículos 102 y 103 del CC, añadiendo el citado precepto de la Ley de Enjuiciamiento Civil que estos efectos y medidas pueden ser pedidas ante el Tribunal del domicilio del solicitante.

**SEGUNDO.-** A la vista de la solicitud de medidas previas, el Secretario judicial citó a los cónyuges y al Ministerio Fiscal a comparecencia, en la que se intentó un acuerdo de las partes, acudiendo los cónyuges asistidos por Abogado y representados por Procurador; y, en el acto de la comparecencia, dado que no hubo acuerdo alguno de los cónyuges sobre las medidas a adoptar, se oyeron las alegaciones de los concurrentes y se practicó la prueba que éstos propusieron, previa declaración pertinente.

**TERCERO.-** Examinado el escrito de solicitud de medidas previas así como las alegaciones de las partes y la prueba practicada en la comparecencia celebrada en autos, aplicando lo establecido en el art. 102 del Código Civil procede decretar la separación provisional de ambos cónyuges y la cesación de la presunción de convivencia conyugal; y, al propio tiempo, decretar la revocación de los consentimientos y poderes que cada cónyuge hubiere otorgado al otro y la cesación de la posibilidad de vincular los bienes privativos del otro cónyuge en el ejercicio de la potestad doméstica.

**CUARTO.-** A la vista del resultado de la comparecencia y valoradas las pruebas practicadas en la misma, al amparo de lo establecido en el art. 92 del Código Civil, en atención al eficaz beneficio de los menores procede en cuanto a la guarda y custodia de éstos, dado que la patria potestad compartida por los dos progenitores no impide que se le otorgue a uno de ellos el cuidado inmediato de los hijos y el ejercicio ordinario de la patria potestad, procede que los hijos menores de edad queden bajo la custodia y compañía del esposo-solicitante. Este Tribunal señala que, en atención al interés de los menores, éstos se encuentran actualmente en periodo escolar y conviven en la vivienda familiar con D. Antonio Medina Caro, entando D<sup>a</sup>. María Teresa Mancha Cortes viviendo provisionalmente en Sevilla por causas laborales.

**QUINTO.-** El art. 94 del Código Civil dispone que el progenitor que no tenga consigo a los hijos menores o incapacitados gozará del derecho de visitarlos, comunicarse con ellos y tenerlos en su compañía y, continúa dicho precepto señalando que el Juez determinará el tiempo, modo y lugar del ejercicio de este derecho, que podrá limitar o suspender si se dieran graves circunstancias que así lo aconsejen o se incumplieren grave o reiteradamente los deberes impuestos por la resolución judicial; así, y en relación al régimen de estancia, comunicación y visitas, lo cierto es que el derecho de visitas no es un propio y verdadero derecho sino un derecho-deber de los progenitores para cubrir las necesidades afectivas y educativas de los hijos, por ello, procede que los cónyuges establezcan dicho régimen y, en caso de discordia, de la forma y manera que se dirá en la parte dispositiva de este auto.

**SEXTO.-** Dada la inexistencia de acuerdo en cuanto el uso de la vivienda familiar y de los objetos de uso ordinario de ella y la redacción del art. 96 del Código Civil, así como la aplicación del principio del interés más necesitado de protección que es en definitiva el regulador de todas las situaciones matrimoniales o familiares en patología o crisis, procede decretar que el uso y disfrute del ajuar y mobiliario domestico habido corresponde a los hijos y al cónyuge solicitante de las medidas previas, debiendo ser requerido la esposa en la forma que en la parte dispositiva se dirá para que proceda al

desalojo la vivienda conyugal dejándolo vacuo de sus propios enseres y ropas personales, previo inventario que deberá tener lugar al efecto.

**SÉPTIMO.-** El art. 103.3 del CC señala que el Juez, a falta de acuerdo entre los cónyuges, procederá a fijar la contribución de cada uno a las cargas del matrimonio, establecer las bases para la actualización de cantidades y disponer las garantías, depósitos, retenciones u otras medidas cautelares convenientes, a fin de asegurar la efectividad de lo que por estos conceptos un cónyuge haya de abonar al otro, añadiendo que se considerará contribución a dichas cargas el trabajo que uno de los cónyuges dedicara a la atención de los hijos comunes sujetos a patria potestad. Así, a la vista de que las cargas actuales del matrimonio consisten en el pago de la hipoteca que pesa sobre la segunda vivienda del Puerto de Santa María, que durante este año está fijada en la suma de 800 euros mensuales, y los gastos de comunidad de propietarios, que procede fijar como contribución a las cargas familiares, conforme a lo pedido por el esposo, y que estas cargas sean satisfechas por D<sup>a</sup>. María Teresa Mancha Cortes.

**OCTAVO.-** El art. 93 del Código Civil señala que el Juez, en todo caso, determinará la contribución de cada progenitor para satisfacer los alimentos y adoptará las medidas convenientes para asegurar la efectividad y acomodación de las prestaciones a las circunstancias económicas y necesidades de los hijos en cada momento, por ello, en concepto de pensión alimenticia para los hijos, examinados los documentos aportados por ambos cónyuges, procede establecer que la obligación de la contribución de la esposa sea fijada en la cantidad mensual de 100 euros por cada uno de los hijos, la cantidad de 200 euros mensuales para el tratamiento médico de Luis Medina Mancha, así como 400 euros mensuales para la mantenimiento de Pedro Medina Mancha en Córdoba donde cursa sus estudios de veterinaria, conforme al art. 142 y ss. del Código Civil, especificándose el modo del abono en la parte dispositiva de este auto.

**NOVENO.-** Este Tribunal acuerda la pensión compensatoria al esposo perjudicado, especificándose el abono en la parte dispositiva de este auto, para una mejor comprensión de lo que después se dirá que, el presupuesto fáctico determinante del nacimiento del derecho a la pensión compensatoria tal como lo recoge el artículo 97 del C.C. es el desequilibrio económico que para uno de los cónyuges puede significar la separación o divorcio en relación con la posición del otro y que lleva a un empeoramiento en su situación anterior en el matrimonio. Con la pensión compensatoria se pretende, en cierta medida, perpetuar, tras la ruptura de la convivencia conyugal, la situación económica habida durante la misma. Por ello, para valorar el empeoramiento a que hace referencia el Código, debemos comparar el status económico del matrimonio con la situación económica del cónyuge que pide la pensión. En cualquier caso, hay que tener en cuenta que la mayor parte de las separaciones y los divorcios tienen una incidencia negativa en la economía de ambos cónyuges y es imposible equilibrar aritméticamente la situación de ambos con la tenida en periodo de convivencia; por ello, la mayoría de la doctrina, al hilo de lo que antecede, afirma que, el reequilibrio no tiene que suponer una igualdad entre los patrimonios de ambos, sino hallarse cada uno de ellos, de forma autónoma en la posición económica que le corresponde según sus propias actitudes o capacidades para generar recursos económicos. Sentado cuanto antecede, del estudio de las actuaciones, del examen y estudio detallado de cada prueba y valorada toda ella en su conjunto; cabe decir ya que procede estimar este motivo y declarar que en el caso procede señalar el derecho de D. Antonio Medina Caro a percibir de D<sup>a</sup>. María Teresa Mancha Cortes pensión

compensatoria del art. 97 CC, al darse en el caso un desequilibrio económico; pues D. Antonio Medina Caro, pese haber sido gerente de una PYME, lleva desempleado desde 2009, sin percibir actualmente ningún tipo de ingresos, siendo D<sup>a</sup>. María Teresa Mancha Cortes la única que aporta activamente ingresos a la familia.

**DECIMO.-** Los efectos y medidas acordados de conformidad con lo dispuesto en el art. 771 de la LEC, a tenor de lo señalado en el art. 104.2º párrafo del Código Civil y en el art. 771.5 de la Ley Procesal Civil, sólo subsistirán hasta tanto se dicte sentencia tras la vista de divorcio que este Tribunal fija más adelante.

**UNDECIMO.-** Dada la especial naturaleza del presente procedimiento de medidas previas a la demanda de divorcio no procede la imposición de las costas generadas en el mismo.

Vistos los preceptos legales citados y demás de general y pertinente aplicación,

### **PARTE DISPOSITIVA**

Dispongo la adopción de las siguientes medidas:

1<sup>a</sup>. La separación provisional de cónyuges D. Antonio Medina Caro y D<sup>a</sup>. María Teresa Mancha Cortes y la cesación de la presunción de convivencia conyugal.

2<sup>a</sup>. La revocación de los consentimientos y poderes que cada cónyuge hubiere otorgado al otro.

3<sup>a</sup>. La cesación de la posibilidad de vincular los bienes privativos del otro cónyuge en el ejercicio de la potestad doméstica.

4<sup>a</sup>. La atribución de la guarda y custodia de los hijos menores habidos en el matrimonio, Elene y Luis Medina Mancha, al padre, estableciéndose el ejercicio de la patria potestad compartida por ambos progenitores.

5<sup>a</sup>. Sobre el régimen de visitas, estancia y comunicaciones se acuerda lo que los cónyuges dispongan y en caso de discordia, se establece que la madre, como progenitor no custodio, podrá visitar a los menores y tenerlos en su compañía durante los períodos siguientes:

Fines de semana: los fines de semana alternos desde las 16 horas del viernes hasta las 18 horas del domingo, recogiéndolos y devolviéndolos en el domicilio que se establece en el presente auto como la vivienda familiar.

Períodos vacacionales: queda establecido del siguiente modo: en su compañía la mitad de las vacaciones escolares (Semana Santa, Verano y Navidad). Cada periodo vacacional estival se divide en dos partes: la primera mitad comprende los diez últimos días del mes de Junio y del mes de Julio; y la segunda mitad comprende el mes de Agosto y los diez primeros días del mes de Septiembre. Las vacaciones de navidad se reparten en dos periodos, entre los días 22 al 30 de Diciembre y entre el 31 de Diciembre al 7 de Enero. Las vacaciones de semana santa se dividirán en dos periodos de igual duración.

Ambas partes podrán estar presentes en los días especialmente señalado en la vida de sus hijos, como son: cumpleaños, santos, graduación, actividades escolares y extraescolares y cualquier otra de relevancia o interés para el normal desarrollo de los menores. Cualquier cambio de domicilio de los menores deberá ser notificado previamente a la parte que no tenga la guarda y custodia.

6<sup>a</sup>. El uso de la vivienda familiar, sita en C/ Corredera nº. 10, 3ª letra D, y de los objetos de uso ordinario de ella corresponde a los hijos y a D. Antonio Medina Caro, requiriendo la esposa para que en el plazo que se fija de 30 días, desde la notificación de

este auto, proceda al desalojo la vivienda conyugal dejándola vacuo de sus propios enseres y ropas personales, previo inventario que deberá tener lugar al efecto.

7ª. La contribución a las cargas del matrimonio y alimentos para los hijos, se fija en 900 euros mensuales, suma que responde a 400 euros respecto a las cargas del matrimonio y a 300 euros en cuanto a los alimentos para los menores y 200 euros mensuales para el tratamiento de Luis Medina Mancha, así mismo, estimamos oportuno otorgarle a D. Antonio Medina Caro una pensión compensatoria provisional de 400 euros, debiendo ser ingresadas estas cantidades, mediante transferencia o ingreso en efectivo, dentro de los cinco primeros días de cada mes en la cuenta corriente de la que es titular el esposo, en la entidad Banco Santander, sucursal Calle Medina en Jerez de la Frontera, número de cuenta 1234 5678 00 9384058385, o en cualquier otra cuenta que el esposo designe, debiendo ser comunicado este cambio de manera fehaciente a la esposa con el tiempo de antelación necesario; estas cantidades serán revalorizables automáticamente conforme a la elevación del IPC que publique el INE u Organismo oficial que pudiera sustituirle, tomando como base el presente mes.

8ª. Las litis expensas, queda fijada a favor del esposo D. Antonio Medina Caro en la cantidad de 150 euros.

Todo ello sin expresa imposición de costas.

Los efectos y medidas acordados sólo subsistirán hasta tanto se dicte sentencia tras la vista de divorcio que este Tribunal fija más adelante.

Llévese el original de esta resolución al libro de sentencias y autos definitivos de este Juzgado, dejando testimonio literal del mismo en las actuaciones.

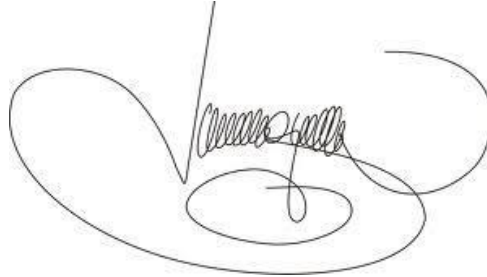
Contra la presente resolución, de conformidad con lo dispuesto en el art. 771.4 de la LEC, no cabe recurso alguno.

Así lo manda y firma el Ilmo. Sr. D. Manuel José Guerrero Larios, Magistrado-Juez del Juzgado de Familia Número 6 de los de Jerez de la Frontera, de lo que doy fe.

Firma del Magistrado-Juez

A bold, stylized handwritten signature in black ink, featuring a large, sweeping initial 'M' followed by several loops and a final horizontal stroke.

Firma del Secretario

A handwritten signature in black ink, consisting of a large, open loop on the left, followed by a series of smaller, more intricate loops and a final circular flourish on the right.