

de la herencia al pago de la parte de usufructo que corresponda al cónyuge viudo (1).

Art. 839. En el caso de concurrir hijos de dos á más matrimonios, el usufructo correspondiente al cónyuge viudo de segundas nupcias se sacará de la tercera parte de libre disposición de los padres.

SECCION OCTAVA.

De los derechos de los hijos legítimos.

Art. 840. Cuando el testador deje hijos ó descendientes legítimos é hijos naturales legalmente reconocidos, tendrá cada uno de éstos derecho á la mitad de la cuota que corresponda á cada uno de los legítimos no mejorados, siempre que quepa dentro del tercio de libre disposición, del cual habrá de sacarse, deduciendo antes los gastos de entierro y funeral.

Los hijos legítimos podrán satisfacer la cuota que corresponda á los naturales en dinero ó en otros bienes de la herencia á justa regulación (2).

Art. 841. Cuando el testador no dejare hijos ó descendientes, pero sí ascendientes legítimos, los hijos naturales reconocidos,

(1) Es análogo al 819 Ital.

(2) Por Der. Rom. los hijos naturales sucedían á la madre de igual modo que los legítimos, á no ser que aquella fuese ilustre. L. 5, tit. 67, lib. 6 Cód., y heredaban al padre tan sólo cuando no dejaban descendientes legítimos ni viuda en una sexta parte, que debían partir con la madre, detrayendo esta "unius filii portionem." Nov. 89, cap. 12, § 4.

El F. Real concede al hijo reconocido la herencia del padre á falta de descendientes legítimos. L. 7, tit. 23, lib. 4.—El Código Alfonsino transcribió las disposiciones romanas, pero la L. 9 de Toro, recop 5, tit. 20, lib. 10 dispuso que únicamente á falta de descendientes legítimos estarían llamados á la herencia testada é intestada de la madre los naturales y expúreos.

V. los arts. 108 á 110, 119, 122, 129 á 131, 134, núm. 3º y 808 de este Código.

El art. 840 modifica al 775 Proy. 1851.—744 y 815 Ital. adic.; 757 Franc.; 3463 y 3464 Mex.; 1169 Chil.; 833 Urug.; 799 Guat.; 3597 Argent.; 109 y 110 Hol.; 912 Luis.; 546 Vaud.; 754 Aust.; 656 Prus.

tendrán derecho á la mitad de la parte de herencia de libre disposición.

Esto se entiende sin perjuicio de la legítima del viudo, conforme al art. 836, de modo que, concurriendo el viudo con hijos naturales reconocidos, se adjudicará á éstos sólo en nuda propiedad mientras viviere el viudo, lo que les falte para completar su legítima (1).

Art. 842. Cuando el testador no dejare descendientes ni ascendientes legítimos, los hijos naturales reconocidos tendrán derecho á la tercera parte de la herencia (2).

Art. 843. Los derechos reconocidos á los hijos naturales en los precedentes artículos se transmiten por su muerte á sus descendientes legítimos (3).

Art. 844. La porción hereditaria de los legitimados por concesión Real será la misma establecida por la ley en favor de los hijos naturales reconocidos (4).

Art. 845. Los hijos legítimos que no tengan la calidad de naturales sólo tendrán derecho á los alimentos.

La obligación del que haya de prestarlos se transmitirá á sus herederos, y subsistirá hasta que los hijos lleguen á la mayor edad; y, en el caso de estar incapacitados, mientras dure la incapacidad (5).

Art. 846. El derecho de sucesión que la ley da á los hijos na-

(1) V. los arts. 119, 129 á 131, 134, núm. 3º, y 809 de este Cód.—El 841 modifica el 776 Proy. 1851.—757 Franc.; 815 Ital.; 3471 Méx.

(2) V. los arts. 807, núm. 3º, y 837 de este Cód.—Modifica el 776 Proy. 1851.; 757 Franc.; 747 Ital.; 3583 Argent.

(3) V. el art. 941 de este Cód.—Análogo al 778 Proy. 1851 y al 817 Ital.—759 Franc.

(4) Por Dr. Rom., los hijos legitimados por rescripto del príncipe sucedían al padre si no había otros hijos; en concurrencia con hijos legítimos, éstos percibían la porción que la ley les reservaba, y aquéllos la parte restante de la herencia.—Nov. 89, cap. 9.

La L. 7, tit. 20, lib. 10 Nov. Recop. (12 de Toro), dispone que sólo heredan á falta de hijos legítimos.

V. el art. 127, núm. 3º del presente Código.

(5) El Der. Rom. les negó los alimentos. Autent. 2 á la L. 6, tit. 5, lib. 5 Cód., y lo propio ordenó la L. 10, tit. 13, Part. 6º.—V. además las Ls. 4, tit. 3, Part. 6ª, y 5, tit. 19, Part. 4ª. Les concedió el derecho de alimentos la L. 5, tit. 20, lib. 10, Nov. Recop.

V. los arts. 139 á 142, 143, núm. 5º, y 320 de este Código.

762 Franc.; 752 Ital.; 3478 Méx.; 1169 Chil.; 833 Urug.; 343 y 344 Argent.; 914 Luis.; 914 Hol.

urales pertenece por reciprocidad en los mismos casos al padre ó madre naturales (1).

Art. 847. Las donaciones que el hijo natural haya recibido en vida de su padre ó de su madre se imputarán en la legítima.

Si excedieren del tercio de libre disposición, se reducirán en la forma prevenida en los artículos 815 y siguientes (2).

SECCION NOVENA.

De la desheredación.

Art. 848. La desheredación sólo podrá tener lugar por alguna de las causas que expresamente señala la ley (3).

Art. 849. La desheredación sólo podrá hacerse en testamento, expresando en él la causa legal en que se funde (4).

Art. 850. La prueba de ser cierta la causa de la desheredación corresponderá á los herederos del testador si el desheredado la negare (5).

(1) V. el art. 944 de este Cód.—780 Proy. 1851.—750, 751 Ital.; 765 Franc.; 1994 Port.; 3479 Méx.; 993 Chil.; 991 Urug.; 973 Guat.; 3584 Argent.

(2) V. los arts. 119, 808 y 815 á 822 de este Cód.—760 Franc.; 746., 820 Ital., 1789 y 1790 Port.

(3) Novela 115, cap. 3, y L. 16, § 2, tít. 10, lib. 28 Dig.—Ls. 1, tít. 5, lib. 4, Fuero Juzgo, y 2, tít. 9, lib. 3, F. Real.—Ls. 4 y 8, tít. 7, Part. 6ª.

V. los arts. 813 á 815 de este Cód.—Análogo al 666 Proy. 1851.

El Cód. Franc., inspirado en el individualismo de la época, niega al testador el derecho de desheredación que le concedían las anteriores leyes francesas. Casi todos los Códigos modernos reconocen este natural derecho, con la condición de que se hagan constar las causas en que se funda la desheredación. 3645 Méx.; 1207 Chil.; 584 Vaud.; 1612 Luis.; 768 Aust.; 1875 Port.; 860 Urug.; 923 Guat.; 3744 Argent. Las Legislaciones inglesa y la de los Estados Unidos eximen al testador de esta obligación de manifestar la causa.

(4) Novela 115, cap. 3 con la que concuerda la L. 1, tít. 7, Part. 6ª, L. 1ª tít. 5, lib. 4, F. Juzgo, y Ls. 1, y 2, tít. 9, lib. 3, F. Real.

Igual á los 667 Proy. 1851 y 3649 Méx.—585 Vaud., 1880 Port.; 1209 Chil. 859 Urug.; 3745 Argent.; 1611 y 1612 Luis.—El 782 Aust., admite la desheredación tácita, ó mejor, por solo virtud de la ley, cuando el heredero forzosamente resulta culpable por una de las causas de desheredación.

(5) Novela 115, cap. 3; L. 1, tít. 5, lib. 4, F. Juzgo. L. 1, tít. 9, lib. 3, F. Real. Ls. 8 y 10, tít. 7, Part. 6ª, y 7, tít. 8, Part. 6ª.

Art. 851. La desheredación hecha sin expresión de causa, ó por causa cuya certeza, si fuere contradicha, no se probare, ó que no sea una de las señaladas en los cuatro siguientes artículos, anulará la institución de heredero en cuanto perjudique al desheredado; pero valdrán los legados, mejoras y demás disposiciones testamentarias en lo que no perjudiquen á dicha legítima (1).

Art. 852. Todas las causas de incapacidad por indignidad para suceder son causas de desheredación (2).

Art. 853. Serán también justas causas de desheredación de los hijos y descendientes, tanto legítimos como naturales, además de las señaladas en el art. 745, las siguientes:

1ª Haber negado, sin motivo legítimo, los alimentos al padre ó ascendiente que le deshereda.

2ª Haberle maltratado de obra ó injuriado gravemente de palabra.

3ª Haberse entregado la hija ó nieta á la prostitución.

4ª Haber sido condenado por un delito que lleve consigo la pena de interdicción civil (3).

Art. 854. Son justas causas de desheredación de los padres y ascendientes, tanto legítimos como naturales, además de las señaladas en el art. 745, las siguientes:

1ª Haber perdido la patria potestad por las causas expresadas en el art. 169.

2ª Haber negado los alimentos á sus hijos ó descendientes sin motivo legítimo.

Anál. al 668 Proy. 1851.—585 Vaud.; 1616 Luis.; 771 Aust.; 1881 Port.; 3650 Méx.; 1209 Chil.; 860 Urug.; 927 y 928 Guat.; 3746 Argent.

(1) Los intérpretes discrepaban en la aplicación de las Ls. de Partida en esta materia, trasunto de la Novela 115, entendiendo algunos que debe aplicarse la L. 24 de Toro, recop. 8, tít. 6, lib. 20, en la cual está inspirado el presente artículo.

Anál. al 669 Proy. 1851.—1882 Port., 3651 Méx., 1209 Chil.; 588 Vaud.; 1611 y 1612 Luis., 775 Aust., 3645 Argent.

(2) Conviene con el tít. 9, lib. 3, F. Real y con el 7, Part. 6ª.

V. los arts. 756 y 758 de este Cód.—Igual al 671 Proy. 1851.—3646 Méx., 861 Urug., 1208 Chil., 987 Luis., 770 Aust.

(3) Núm. 1. Su antecedente en el 672 Proy. 1851, que á su vez partió de los Códigos extranjeros, á la sazón promulgados. Napol. 845. Sardo 738, Luis 1613, Vaud. 584, Aust. 767.—1876 Port., 3646 Méx., y 862 Urug.

Núm. 2. Novela 115, cap. 3, § 1, cuya disposición siguió la L. 4, tít. 7, Part. 6ª; L. 1, tít. 5, lib. 4, F. Juzgo, L. 2, tít. 9, lib. 3 F. Real.

Núm. 3. Novela 115, § 10 y 11, de los cuales es trasunto la L. 5, tít. 7, Part. 6ª.

3ª Haber atentado uno de los padres contra la vida del otro, si no hubiere habido entre ellos reconciliación (1).

Art. 855. Son justas causas de desheredación de los cónyuges todas las de incapacidad contenidas en el art. 745, y además las siguientes:

1ª Las que dan lugar al divorcio, según el art. 105.

2ª Las que dan lugar á la pérdida de la patria potestad, conforme al art. 169.

3ª Haber negado alimentos á los hijos ó al otro cónyuge.

Y 4ª Haber atentado contra la vida del cónyuge testador, si no hubiere mediado reconciliación.

Para que las causas que dan lugar al divorcio lo sean también de desheredación, es preciso que no vivan los cónyuges bajo un mismo techo (2).

Art. 856. La reconciliación posterior del ofensor y del ofendido priva á éste del derecho de desheredar, y deja sin efecto la desheredación ya hecha (3).

Art. 857. Los hijos del desheredado ocuparán su lugar y conservarán los derechos de herederos forzosos respecto á la

Núm. 4. En las Legislaciones antiguas no aparece esta causa, pero si la de no haber pagado las deudas del padre para librarle de prisión. Novela 115, cap. 3, § 8; y L. 4, tit. 7, Part. 6ª.

V. los arts. 143, 154 y 745 de este Código.

Anál. al 672 Proy. 1851.—955 Franc.; 1208 Chil.; 534 Vaud.; 1613 Luis.; 767 Aust.; 1876 Port.; 3646 Méx.; 862 Urug.; 924 Guat.; 3747 Argent.

(1) La Novela 115 fija ocho causas, algunas de las que vienen comprendidas entre las de indignidad, las cuales fueron transcritas en la L. 11, tit. 7, Part. 6ª.

V. el art. 143 de este Código.

Igual al 674 Proy. 1851.—955 Franc.; 1878 Port.; 3648 Méx.; ult. par., art. 1208 Chil.; 863 Urug.; 925 Guat.; 3748 Argent.; 1619 Luis.; 769 Aust.; 584 Vaud.

(2) Como ni el Dr. Rom. ni el patrio consideran á los cónyuges herederos forzosos, no aparecen en aquellas fuentes estas causas de desheredación. Tampoco las hemos hallado en los modernos Códigos extranjeros.

V. los arts. 143 y 807 del presente Código.

(3) No aparece disposición sobre esta materia en el Dr. Rom. y en las Partidas, pero los tratadistas la habían resuelto en el mismo sentido del presente artículo. (Voet. lib. 5, tit. 2, núm. 31).

La L. gótica la previó explícitamente; L. 1, tit. 5, lib. 4, F. Juzgo, que concuerda virtualmente con la L. 2, tit. 9, lib. 3 F. Real.

Está tomado literalmente del 670 Proy. 1851; y análogo al 3654 Méx.—1211 Chil.; 772 Aust.; 3750 Argent.

legítima; pero el padre desheredado no tendrá el usufructo ni la administración de los bienes de la misma (1).

SECCION DECIMA.

De las madres y legados.

Art. 858. El testador podrá gravar con mandas y legados, no sólo á su heredero; sino también á los legatarios.

Estos no estarán obligados á responder del gravamen, sino hasta donde alcance el valor del legado (2).

Art. 859. Cuando el testador grave con un legado á uno de los herederos, él sólo quedará obligado á su cumplimiento.

Si no gravare á ninguno en particular, quedarán obligados todos en la misma proporción en que sean herederos (3).

Art. 860. El obligado á la entrega del legado responderá en caso de evicción, si la cosa fuere indeterminada, y se señalase sólo por género ó especie (4).

Art. 861. El legado de cosa ajena, si el testador, al legarla, sabía que lo era, es válido. El heredero estará obligado á adquirirla para entregarla al legatario; y, no siéndole posible, á dar á éste su justa estimación.

(1) No tiene precedente en la Legisl. Rom. ni en el Der. Patrio.

V. los arts. 159, 160, 761, 807, 924 á 927 y 929 de este Código.

Igual al 673 Proy. 1851.—3647 Méx.; 864 Urug.; 3749 Argent.; 586 Vaud.

(2) Conviene con el § 1, tit. 24, lib. 2 Inst.; L. 2, tit. 43, lib. 6 Cod.; Ls. 3 y 6, tit. 9, Part 6ª.—V. además la L. 70 § 1, lib. 31 Dig.

V. los arts. 660 y 668 del presente Código.

Análogo á los 675 Proy. 1851, 3532 Méx. y 807 Urug.—1799 y 1793 Port., 1104 Chil., 865 y 868 Guat.

(3) Por referencia V. la L. 81, § 4, lib. 30 Dig. y L. 23, lib. 31 Dig. (Gómez, núm. 15, cap. 11, t. 2ª "variarum," y Pothier "Pand.," p. 2, p. 333 núm. 307).

Lo mismo dispone el 676 Proy. 1851—1017 Franc.; 868 y 869 Ital.; 3533 Méx.; 867 Urug.; 3776 y 3798 Argent.; 787 Vaud.

(4) Su antecedente en las Ls. 58, tit. 2, lib. 21; 29, § 3, lib. 32 y 45, § 1, lib. 30 Dig.

La prueba de que el testador sabía que la cosa era ajena corresponde al legatario (1).

Art. 862. Si el testador ignoraba que la cosa que alegaba era ajena, será nulo el legado.

Pero será válido si la adquiere después de otorgado el testamento (2).

Art. 863. Será válido el legado hecho á un tercero de una cosa propia del heredero ó de un legatario, quienes, al aceptar la sucesión, deberán entregar la cosa legada ó su justa estimación con la limitación establecida en el artículo siguiente.

Lo dispuesto en el párrafo anterior se entiende sin perjuicio de la legítima de los herederos forzosos (3).

Art. 864. Cuando el testador, heredero ó legatario, tuvieren sólo una parte ó un derecho en la cosa legada, se entenderá limitado el legado á esta parte ó derecho, á menos que el testador no declare expresamente que lega la cosa por entero (4).

Art. 865. Es nulo el legado de cosas que están fuera del comercio (5).

Art. 866. No producirá efecto el legado de cosa que al tiempo de hacerse el testamento fuera ya propia del legatario, aunque en ella tuviese algún derecho otra persona.

Si el testador dispone expresamente que la cosa sea liberada

Véase el art. 1475 de este Cód.—El 860 es igual al 677 Proy. 1851 y análogo al 868 Urug.—397 y 398 Prus.; 3779 Argent.

(1) L. 14, § 2, lib. 32 Dig.; que fué trasladada á la 10, tit. 9, Part. 6ª

Concuerda con los dos primeros párrafos del 679 Proy. 1851.—1021 Franc.; 837 Ital.; 1801 Port.; 3538 Méx.; 1108 Chil.; 870 Urug.; 870 Guat.; 3752 Argent.; 636 Vaud.; 1632 Luis.; 1013 Hol.; 657 Aust.; 334 Prus.

Sobre el legado ajeno, V. Pothier "Pand." t. 2º, pág. 294, núm. 216, Demante, t. 4º, núm. 166 bis.; Vazeille, art. 1021, núm. 9.

(2) § 13 y 14 Inst., lib. 2, tit. 20—L. 10, tit. 9, Part. 6ª

Concuerda con el párrafo último del 679 Proy. 1851.—1021 Franc.; 837 Ital.; 1801 Port.; 3533 y 3578 Méx.; 1107 Chil.; 870 Urug.; 870 Guat.; 3752 Argent.

(3) Su precedente en la L. 67, § 8, lib. 31 Dig.

V. los arts. 807 á 809, 834 á 846 de este Código.

Análogo á los 680 Proy. 1851 y á los 3573 y 3574 Méx.—838 Ital.; 1803 Port.; 1109 Chil.; 2º par., art. 870 Urug.; 2º par., art. 3754 Argent.

(4) Concuerda con las Ls. 5, § 1, lib. 1: 30, § 4, lib. 33 Dig.

V. el art. 675 de este Cód.—El 864 es análogo al 681 Proy. 1851.—3549 Méx., 1804 Port., 839 Ital., 1110 Chil.

(5) Su precedente en el § 4, tit. 20, lib. 2 Inst., y L. 13, tit. 9, Part. 6ª

Análogo al § 1º del 682 Proy. 1851 y al 3540 Méx.—1105 Chil.; núm. 2º art. 1811 Port.

de este derecho ó gravamen, valdrá en cuanto á esto el legado (1).

Art. 867. Cuando el testador legare una cosa empeñada ó hipotecada para la seguridad de alguna deuda exigible, el pago de ésta quedará á cargo del heredero.

Si por no pagar el heredero lo hiciere el legatario, quedará éste subrogado en el lugar y derechos del acreedor para reclamar contra el heredero.

Cualquiera otra carga, perpetua ó temporal, á que se halle afecta la cosa legada, pasa con ésta al legatario; pero en ambos casos las rentas y los intereses ó réditos devengados hasta la muerte del testador son carga de la herencia (2).

Art. 868. Si la cosa legada estuviere sujeta á usufructo, uso ó habitación, el legatario deberá respetar estos derechos hasta que legalmente se extingan (3).

Art. 869. El legado quedará sin efecto:

1º Si el testador transforma la cosa legada de modo que no conserve ni la forma ni la denominación que tenía.

2º Si el testador enajena, por cualquier título ó causa, la cosa legada ó parte de ella, entendiéndose en este último caso que el legado queda sólo sin efecto respecto á la parte enajenada. Si después de la enajenación volviere la cosa al dominio del testador, aunque sea por la nulidad del contrato, no tendrá después de este hecho fuerza el legado, salvo el caso en que la readquisición se verifique por pacto de retroventa.

3º Si la cosa legada perece del todo viviendo el testador, ó después de su muerte sin culpa del heredero. Sin embargo, el obligado á pagar el legado responderá por evicción, si la cosa

(1) Conviene el primer apartado con el § 10, tit. 20, lib. 2 Inst.—Respecto al segundo apartado, V. por referencia la L. 66, § 6, lib. 31 Dig.

Equivale á los dos últimos párrafos del 682 Proy. 1851.—843 Ital.; 3570 y 3571 Méx.

(2) V. por referencia la L. 66, § 6, lib. 31 Dig., y § 5º, tit. 20 lib. 2 Inst., trasladado á la L. 11, tit. 9, Part. 6ª

V. los arts. 657, 881, 883, 886 y 1158 de este Código.

Es copia del 683 Proy. 1851.—1020 Franc.; 1012 Hol.; 635 Vaud.; 1031 Luis.; 1816 y 1845 Port.; 3554 y 3557 Méx.; Anál. 871 Urug.; 3755 Argent.; 1135 Chil.

(3) La L. 31, "quibus modis ususfr. amittitur," 7, 4 del Digesto, dispone que el usufructo de una cosa que aparece legada se extingue por las causas generales que extinguen usufructos.

V. por referencia los 77, 82 y 105 L. Hipot., y los 407, 513, 524 y 529 de este Código.

El 868 es análogo al 3556 Méx.—878 Ital.; 1833 y 1834 Port.; 872 Urug.

legada no hubiere sido determinada en especie, según lo dispuesto en el art. 860 (1).

Art. 870. El legado de un crédito contra tercero, ó el de perdón ó liberación de una deuda del legatario, sólo surtirá efecto en la parte del crédito ó de la deuda subsistente al tiempo de morir el testador.

En el primer caso, el heredero cumplirá con ceder al legatario todas las acciones que pudieran competirle contra el deudor.

En el segundo, con dar al legatario carta de pago, si la pidiere.

En ambos casos, el legado comprenderá los intereses que por el crédito ó la deuda se debieren al morir el testador (2).

Art. 871. Caduca el legado de que se habla en el artículo anterior si el testador, después de haberle hecho, demandare judicialmente al deudor para el pago de su deuda, aunque éste no se haya realizado al tiempo del fallecimiento.

Por el legado hecho al deudor de la cosa empeñada sólo se entiende remitido el derecho de prenda (3).

Art. 872. El legatario genérico de liberación ó perdón de las

(1) Núm. 1. El legado no subsiste si la cosa legada sufre una transformación que la impide volver á su estado primitivo según las Ls. 39, D. de leg. 3, y L. 6, § 1, D. aur. arg.; y la L. 42, tit. 9, Part. 6ª.

Núm. 2. § 2. tit. 20 lib. 2 Inst.; Ls. 8, 18 y 24, tit. 1, lib. 34 Dig., y 11, § 12, lib. 35 Dig.—Siguieron el precedente romano las Ls. 17 y 40, tit. 9, Part. 6ª.

Núm. 3. § 16, 17 y 18 Inst. "de legatis" 2, 20; L. 22, § 2 D. "de legatis" II.—L. 41, tit. 19, Part. 6ª.

V. el art. 1475 de este Código.

Corresponde al art. 685 Proy. 1851.—892, 893 Ital.; 677 y 679 Vaud. 1043 Hol.; 1038 y 1042 Franc.; 1811 Port.; 3541, 3542 y 3543 Méx.; 1135 Chil.; 908 Urug.; 895 Guat., 1683 y 1690 Luis., 724 Aust.; 3803 y 3838 Argent.

(2) Conviene exactamente con los § 13 y 21, tit. 20, lib. 2 Inst., trasladados en las Ls. 15 y 47, tit. 9, Part. 6ª.

"En el primer caso," Ls. 24, § 6, y 105, lib. 30; 10, tit. 3, lib. 34 Dig. y § 21, tit. 20, lib. 2 Inst.—L. 47, tit. 9, Part. 6ª.

"En ambos casos." Conviene con la L. 34, lib. 32 Dig.

V. el art. 1187 del presente Código.

El 870 equivale al 686 Proy. 1851.—1821 Port.; 844 Ital.; 664 Aust.; 1047 Hol.; 408 Prus.; 3559, 3560 y 3561 Méx.; últ. párrafo 1127 Chil.; 876 Urug., 3786 Argent.

(3) La L. 15, tit. 9, Part. 6ª establece que si el testador demandó al deudor para el cumplimiento de la deuda, se extingue el legado hecho á su favor. (V. Vinio y Voet sobre esta materia, que la resuelven en el sentido de nuestro art.)

Equivale á los 687 y 688 Proy. 1851.—3564 Méx. y primer § del 877 Urug.

deudas comprende las existentes al tiempo de hacerse el testamento, no las posteriores (1).

Art. 873. El legado hecho á un acreedor no se imputará en pago de su crédito, á no ser que el testador lo declare expresamente.

En este caso el acreedor tendrá derecho á cobrar el exceso del crédito ó del legado (2).

Art. 874. En los legados alternativos se observará lo dispuesto para las obligaciones de la misma especie, salvas las modificaciones que se deriven de la voluntad expresa del testador (3).

Art. 875. El legado de cosa mueble genérica será válido, aunque no haya cosas de su género en la herencia.

El legado de cosa inmueble no determinada, sólo será válido si la hubiere de su género en la herencia.

La elección será del heredero, quien cumplirá con dar una cosa que no sea de la calidad inferior ni de la superior (4).

Art. 876. Siempre que el testador deje expresamente la elec-

(1) V. el art. 1187 de este Código.

Es copia literal del 689 Proy. 1851 y 3563 Méx.—666 Aust., 1130 Chil., 876 y 878 Urug., 872 Guat., 3783 Argent. (Sobre la leg. de liberación. V. Troplong, "testament," núm. 1974).

(2) El legado es un título de pura liberalidad, presumiéndose que el testador lo hace "animo donandi," aun cuando sea para su acreedor L. 85 Dig. "de legatis" 2. (V. Pothier, "Pand.," t. 2ª, núm. 312; Vazaille sobre el art. 1023 Cód. Franc.).

La L. 19, tit. 9, Part. 6ª, dispone que el deudor puede legar á su acreedor la cantidad que adeuda.

Es análogo al 3567 y 3568 Méx.—845 Ital., 1131 Chil., 1023 Franc., 1820 Port., 880 Urug., 874 Guat., 3787 Argent.

(3) La elección correspondía al legatario, y podía, en su consecuencia, elegir lo mejor según las Ls. 34 § 14, lib. 30 y 23, lib. 31 Dig.

V. los arts. 1131 á 1136 de este Código.

Es copia del 690 Proy. 1851.—3592 Méx., 874 y 875 Ital., 1829 y 1830 Port., 1117 Chil., 884 Urug., 871 Guat., 3758 Argent. (Sobre el legado de opción, Troplong, "testament," núm. 1959 y sigs.).

(4) El Der. Rom. concede al legatario la elección bajo la regla "id esse observandum ne optimus nec pessimus accipiat; el Cód. Alfonsino resume en la L. 23, tit. 9, Part. 6ª los antecedentes romanos.

V. los arts. 334 á 336 de este Código.

Equivale al 691 Proy. 1851.—1022 Franc., 841 Ital., 1015 Hol., 1805 y 1827 Port., 3544, 3545 y 3548 Méx.; 1116 Chil., 888 Urug., 871 Guat., 3750 Argent.

(Voet., lib. 33, tit. 5, núm. 6; Troplong, "testament," núm. 1958; Vazaille en el art. 1022, núm. 5 Cód. Franc.).