

tambien á Menoch. *de arbitr. lib. 2. cent. 5. cas. 461.* que trata de como ha de hacerse el reclamo de la deuda, para que en virtud de él se constituya en mora el deudor.

- (3) Ley 30. t. 34. P. 7. Véanse las notas 3 y 4. en la Regla 42.
- (4) Ley 6. t. 14. P. 6. glos. 4. Menoch. *de arbitr. lib. 2. cent. 3. cas. 220. n. 51.*
- (5) Véase lo dicho en la nota 2.
- (6) Ley 4. t. 1. P. 5. y ley. 17. t. 1. lib. 10. N. R.

Y así como se excusa de la mora el que tiene justa causa para litigar, así también queda libre de sus efectos aquel á quien no puede pedirse ejecución alguna cosa, ó pagar contra quien no puede ejercitarse alguna acción. Así lo respondió Soto en la l. nullo. 88. in. 2. D. de. 50.—17. en donde se dice: "que no puede pedirse que pague más que lo que le ha sido pedido." (3) Puede pedirse por ejemplo lo que se debe con el padre que se obliga sin que interceda la autoridad de su tutor, pues así como en este caso no se da contra él acción alguna, tampoco puede interin en mora. A. se papi. l. 127. D. de verb. obligat. 15.—1. (6)

(1) Razon de la ley 8. t. 34. P. 7. véase "Empere et al. juex".
 (2) Véase l. 8. t. 11. P. 7. y glos. B. de la segunda. Hieronimo, en la l. 1. t. 1. P. 5. n. A. Gomez, tomo 2. cap. 11. n. 31. Véase glos. 1. t. 1. P. 5. n. A. Gomez, tomo 2. cap. 11. n. 31.

si successit in locum aliter in agitur ex qua causa debitor sit contractum. A. que se aliter, verus cod. Vel se aliter, debitor non es pupulum, nisi si iustam aliam exceptionem proponat, propter quam hanc non habet. Quibus casibus ad nonus, interest, ut intelligatur et reliqua motae effectus non tenent. A. l. 40. de verb. obligat.

Quoniam modum autem exantur a motae petende, qui ex justa causa ad iudicium provocat, ita quod non tenent ad nonus in quam nulla eorum petito. id est, actio exoner potest. Quod benevola tradit. 28. l. 88. de verb. obligat. Nihil intelligitur in mora fieri, nisi nulla petito est exemplum est in pupillo, qui sine iustis auctoritatibus se obligavit, in ut actione non potest petant, ita nec motae committit. A. se papi. l. 127. de verb. obligat.

A LA LEY LXIV.

Juliano, lib. 29. del Digesto.

Al celebrar los negocios, no es temerario tener en cuenta aquellas cosas que acontecen raras veces: (1)

ESPLICACION.

No es temerario; es decir no es fácil. Tal es la inteligencia que dan á estas palabras los mejores intérpretes. Quintiliano dice que hay hombres que tienen cierta clase de ingenio precoz, que no llegan temerariamente, esto es, fácilmente á ser moderados.

De varios modos entienden los autores esta Regla. Sin embargo, la sentencia mas comunmente adoptada por ellos, y la que parece que no debe desecharse, es esta: los legisladores, al hacer las leyes, tienen presentes mas bien aquellas cosas que acontecen con frecuencia, que las que suceden raras veces: porque aquello que solo tiene lugar en poquísimos casos, no

AD L. LXIV.

Julianus, lib. 29. Digestorum.

Ea quae raro accidunt, non temere in agendis negotiis computantur.

EXPLICATIO.

Non temere, id est, non facile: quod etiam apud bonos auctores in hac significatione reperitur. Sic Quintil. illud ingeniorum praecox genus non temere, id est, non facile unquam ad frugem pervenit.

Varie haec lex ab interpp. intelligitur: ea tamen sententia, quam communiter Dd. hic sequuntur, non videtur improbanda; nimirum. In condendis legibus, ea potius respiciunt legislatores, quae frequenter et ut

es objeto de los legisladores. *l. nam ad ea, 5. l. 6. D. de legib. 1.—5.* (2)

Previendo, pues, la ley que las mugeres, por decencia y por la debilidad de su juicio, se abstengan de los oficios públicos, así debe observarse; no obstante que bien pudiera encontrarse una que otra, dotada de tal prudencia y constancia, que fuera digna de ejercer tales oficios. Pero estos casos, raros y aislados, no pueden ser bastantes para derogar la ley.

Así por ejemplo: no hay ley alguna que se ocupe del caso de la resurreccion de Lázaro, para determinar si al que le sucediera igual cosa, debería recobrar su muger, sus hijos y sus bienes; sin embargo de que parece muy justo que si algo hubiera de establecerse sobre esto, sería mandando que recobrase todo lo suyo, *Costal. ad l. 5. D. de legibus*; pues podría compararse á aquel que, sentenciado á la pena capital, es indultado por el Príncipe, y recobra por tal indulto su honor, su fama y todos sus bienes. *l. in quaestione, ult. C. de sent. passis. 9.—51.* (3) Puede ponerse tambien el ejemplo del malhechor á quien se hubiese ya colgado de la cuerda para ejecutarlo, y que fuese quitado de ella vivo todavia; pues debiendo creerse que

plurimum eveniunt, quam ea, quae forte uno aliquo casu emergunt. Quod enim semel aut bis tantum accidit, id praetereunt legislatores. *l. nam ad ea, cum l. seq. supra, de legib.*

Unde cum lege civili statutum sit ne foeminae propter lubricum animi consilium ad publica et virilia officia admittantur, licet una aut altera foemina reperiatur, quae virili constantia et prudentia polleat, tamen quia hoc perperam est, fortuitus iste casus non evertit legem.

Ad regulam pertinet exempli loco, quod de Lazaro a mortuis excitato non sit quaesitum in jure nostro, an recipiat bona, liberos et uxorem: de quo tamen si quid constituendum esset, justius foret, eum bona, liberos et uxorem recuperare, *Costal. ad l. 3. ff. de legib.* Comparatur enim ei, qui ex indulgentia principis restituitur a poena mortis, qui recuperat honorem, famam, et omnia bona, *l. 1. et l. ult. C. de sent. passis.* Aliud exemplum adfertur de fure, qui semel suspensus et patibulo confracto fure vivis delapsus est. Qui tamen cum quasi per divinum numen et mi-

este caso es Providencial, debería librársele de toda pena; con tal de que protestase de su inocencia. *Decio, ad l. favorabiliores inf. eod.*

Nótese finalmente que aquellos casos que se originan de la naturaleza, aunque acontezcan raras veces, son, sin embargo, objeto de las leyes. Hay un ejemplo de esto en la *l. si major, 12. C. de legit. haered. 6.—58.* (4) en la cual se establece que el hijo que nazca de una muger que tenga cincuenta años de edad, *sin embargo de que tal cosa sucede rara vez*, se le repute como legítimo, y se le llame por lo mismo á la sucesion de sus padres, tanto por testamento como *ab intestato*. Así tambien se establece en el §. *insula, 22. Inst. de rer. divis. 2.—1.* (5) que la isla que nazca de nuevo en el mar (*cosa que sucede rara vez*), se haya del primero que la ocupe, porque las cosas que á nadie pertenecen, ceden al primer ocupante. Igualmente, las letras, aunque sean de oro, (*lo que es igualmente raro*) ceden al papel en que están escritas. §. *literae, 33. Inst. de rerum divis. 2.—1.* (6) Por último: ni el pupilo puede adquirir una herencia, por pingüe que sea, sin la autoridad de su tutor. §. *neque tamen, 1. Inst. de auct. tut. 1.—21.* (7); porque es ra-

raculose liberatus sit, dimittendus erit, si ante protestatus fuerit de sua innocentia. *Dec. ad l. favorabiliores 125. infra eod.* Postremo notandum, quod illa, quae fiunt et contingunt a natura, licet rarius, tamen in jure considerentur. Exemplum est in *l. si major 12. C. de legit. haered.* ubi statuitur, quod filius qui nascitur ex muliere quinquagenaria, licet raro id accidat, legitimus dicatur, et ideo ad parentum successionem tam ex testamento quam ab intestato admittitur. Similiter statuitur in §. *Insula 22. Inst. de rer. divis.* quod insula quae in mari nascitur, licet raro id fiat, occupanti cedat, quia quod nullius est, occupanti acquiritur. Sic et literae licet aureae, quod raro accidit, cedunt chartae, §. *literae 33. Inst. de rer. divis.* Denique nec pupillus haereditatem quamvis lucrosam sine tutoris auctoritate acquirat. §. *neque Instit. de auct. tutor.* rarum enim est, ut non sint suspectae et damnosae haereditates, *l. si haereditatem 32. ff. mandat.* Postremo et leges de eo statuunt quod praeter naturam, licet per raro, accidit. Ut puta de eo qui nascitur ad monstrum vel pro-

ro que las herencias no sean sospechosas: é induzcan algun peligro. (8) *l. si hereditate, 32. D. mand. 17.*—(9)

Es de saberse que las leyes tambien suelen ocuparse de aquellas cosas que acontecen fuera del orden natural, aunque se den raras veces, como sucede con aquellas que hablan del que nace pareciendo mas bien monstruo ó prodigio que criatura humana, y estableciendo respecto de él, que ni puede entrar en la herencia paterna, ni su pretericion rompe el testamento de su padre, *l. quod certatum est, in fin, 3. C. de posth. hered. 6.*—*29. l. non sunt liberi, 14. D. de stat. homin. 1.*—*5. l. quaeret aliquis, 155. De verb. signif. 50.*—*16.* (9)

(1) Molina, *de primog. lib. 1.º cap. 1.º n. 24.*

(2) Ley 36. t. 34. P. 7.º

(3) Ley 2. t. 32. P. 7.º y su glos. 5.

(4) López, en la glos. 3. á la ley 68. t. 4. P. 1.º

(5) Ley 29. t. 28. P. 3.º

(6) Ley 36. t. 28. P. 3.º

(7) Segun la ley 17. t. 16. P. 6.º y Gomez, tomo 2. cap. 14. n. 1., el menor nada puede hacer sin la autoridad de su tutor, siempre que por el acto quede obligado; pero no así cuando tal acto le sea lucrativo, pues en tal caso puede celebrarlo y es válido, aun cuando no haya intervenido la autoridad del tutor. Véase la nota 10. en la Regla 5. Sobre los casos en que los menores y los hijos de familia pueden ó no aceptar la herencia sin la autoridad de sus tutores ó de sus padres, véase la ley 13. t. 6. P. 6.º

(8) No es de temerse ya tal peligro, supuesto el beneficio de inventario consignado en la ley 5.º t. 6. P. 6.º

(9) Ley 5. t. 23. P. 4.º ley 8. al fin, t. 33. P. 7.º López, en la glos. 8. §. *Quid tamen, vers. Similiter intellige*, á la ley 10. t. 4. P. 6.º Gomez, tomo 1.º cap. 11. n. 4. §. *Unum tamen est.* Véase el art. 25. de la ley de 10 de Agosto de 1857.

digium declinans: talis enim prodigiösus vel monstrosus partus ab hereditate paterna repellitur, et praeteritus testamentum non rumpit. *l. 3. de posth. haered. l. non sunt liberi 14. ff. de stat. hom. l. quaeret aliquis 135. de V. S.*

A LA LEY LXV.

Juliano, lib. 54. del Digesto.

Es tal la naturaleza de la cavilacion que los Griegos llaman silogismo acerval ó sorites, que de proposiciones evidentemente verdaderas, por medio de una ligerisima mutacion, se deducen consecuencias evidentemente falsas. (1)

ESPLICACION.

El verbo cavilar tiene diversas significaciones. Se dice que cavila el que obra calumniosamente, el que se burla, y el que, tomando los términos en diverso sentido, deduce una conclusion falsa de premisas evidentes. *Alciat. ad l. natura, 177. de verb. signif.* Pongamos un ejemplo de cavilacion: Lo que no está en los bienes de alguno ó es *nullius*, cede al primer ocupante. §. *ferae igitur, 12. Inst. de rer. divis. 2.*—*4.* (2) Las cosas divinas son *nullius*; §. *nullius autem, 7. Inst. cod. 2.*—*4.* (3) Luego las cosas divinas ceden al primer ocupante. La cavilacion consiste en este caso en la diversa acepcion en que

AD L. LXV.

Julianus, lib. 54. Digestorum.

Ea est natura cavillationis, quam Graeci *συνιτις* appellant, ut ab evidenter veris per brevissimas mutationes disputatio ad ea, quae evidenter falsa sunt, perducatur.

EXPLICATIO.

Cavillari varis modis accipitur; cavilatur, qui agit calumniose. Cavillari etiam est irridere. Denique cavillatur is, qui primum proponit, quod evidenter verum est, dissimiliter tamen acceptis terminis, quod falsum est, infert. *Alciat. ad l. natura 177. de verb. signific.* Exemplum

se toman los términos, porque en la proposicion mayor se habla de aquellas cosas que están en el comercio de los hombres y cuyo dominio pueden adquirir, como son las fieras, las bestias, las aves, los peces y las piedras preciosas que se encuentran en la ribera del mar; y en la menor se habla de otra clase de cosas que no pueden sujetarse á nuestro dominio, como son las sagradas, las religiosas y las santas, que pertenecen al derecho divino. El sorites constituye tambien una especie de cavilacion cuando en él se unen entre sí muchos términos que no tienen una conexion necesaria, y de ellos se va sacando gradualmente alguna conclusion. Tal es el que formaba Temístocles, general de los Atenienses, para deducir que su pequeño hijo mandaba en toda la Grecia. Decia así:

Toda la Grecia obedece á los Atenienses;

Los Atenienses me obedecen á mí;

Yo obedezco á mi muger;

Mi muger obedece á mi pequeño hijo;

Luego: toda la Grecia obedece á mi pequeño hijo.

Aquí suele ventilarse la cuestion de si el abogado que defiende una causa justa puede hacer uso de falacias y cavilaciones

cavillationis hoc esse potest: Quod nullius in bonis est, occupanti conceditur. §. *ferae Instit. de rer. divis.* Res divinae nullius in bonis sunt. §. *nullius Instit. de rer. divis.* Ergo cedunt occupanti. Cavillatio hic committitur ratione termini seu ambiguae propositionis. Nam propositio accipitur de iis rebus, quae in singulorum hominum commercio versantur, et possunt in hominum dominium pervenire, ut sunt ferae bestiae, aves, pisces, gemmae in littore maris inventae. Assumptio autem accipitur de iis, quae dominio nostro adjici non posunt, uti sunt res quae divini Juris sunt, puta res sacrae, sanctae, et religiosae. Sorites etiam cavillationis species constituitur, quando videlicet plures termini non necessario cohaerentes junguntur, et ex iis gradatim aliud concluditur. Talis est collectio Temistoclis ducis Atheniensium de filiolo suo, qui Graeciae imperabat.

Tota Graecia parent Atheniensibus;
Athenienses mihi parent;

capciosas para hacerla triunfar. Decio, hic, n. 3. opina por la afirmativa, fundándose en que es lícito repeler la calumnia con la calumnia, y eludir el arte con el arte: *arg. l. in fundo alieno, 38. D. de rei vendic. 6.—1.* (4) cuya opinion reprende Ferraris, diciendo que es muy impropio de un hombre honrado usar de semejantes falacias, y que peca ciertamente el que engaña al juez con tales supercherias. Véase á *Mysing. cent. 3. observ. 6.* que aprueba y se adhiere á la opinion de Decio, apoyándola en que el abogado que defiende una causa justa, puede engañar á su adversario con falacias y capciosidades para obtener su triunfo: por lo que, si alguno ha pagado verdaderamente lo que debia, puede afirmar aun con juramento no haber recibido cosa alguna del actor. Aquí hace notar Decio n. 7 y 8. con razon, que si el juez ha ofrecido á un reo la impunidad si confiesa el delito, no podrá despues imponerle pena alguna en virtud de tal confesion. Funda esta opinion en que si es cierto, como lo es, que debe cumplirse la promesa que un particular haya hecho á su enemigo; *l. conventionum, 5. D. de pactis, 2.—14.* (5) con mayor razon deberá guardarse la que haya hecho el juez, que es persona pública. Hace al caso la

Ego uxori meae pareo; filio uxoris meae pareo; Ergo: Uxor mea paret filiolo meo. Ergo: *Tota Graecia paret filiolo meo.*

Illud hic quaeritur, an advocatus qui justam fovet causam, possit etiam fallacibus et captiosis uti cavillationibus ad obtinendam causae victoriam. Quod existimat hic Decius num. 3. cum calumniam calumnia pellere, et artem arte deludere liceat, *arg. l. in fundo ff. de rei vend.* Quod Ferrarius hic reprehendit, cum gravi viro non conveniat hujusmodi fallaciis uti, ut in Deum peccet, qui judicem hisce malitiis decipiat. Vide *Mysing. cent. 3. observ. 6.* qui approbat et amplectitur sententiam Decii, quod advocatus qui fovet justam causam, possit adversarium fallaciis et captionibus circumvenire, ad obtinendam causae victoriam, ut puta si quis revera mutuum reddiderit, potest etiam cum juramento affirmare, se nihil ab actore habuisse. Illud bene hic notat Decius num. 7. et 8. dicit quod,

1. *inter claras*, 7. *C. de Sum. Trinit. 1.*—1: (6) que dice que el cumplimiento de la fé prometida es lo que mas hace brillar á un Príncipe, á un Magistrado, ó á cualquiera que se encuentra colocado en dignidad, como es el que está encargado de ejercer las funciones judiciales. Gotofredo, en sus notas á esta ley, aprueba y sostiene la opinion de Decio, como ya lo habia hecho antes Cagnol (*hic*), por la razon de que la buena fé y la autoridad pública no deben engañar al que se fia en ellas. Véase la *l. eos qui veniam*, 1. *C. de his qui veniam aetat. 2.*—45. en la que se dice que nadie debe ser engañado por la autoridad del Príncipe. (7) Bártolo en la *l. is qui reus*, *D. de publ. jud.* dice que debe respetarse el salvoconducto que se haya concedido á algun desterrado, pues que no debe engañársele con pretesto de la fé pública.

(1) Véase á Cuyacio en su comentario á esta ley, tom. 8. col. 691, let. A. edicion Napolitana de 1758.

(2) Ley 17. t. 28. P. 3.^o

(3) Ley 12. t. 28. P. 3.^o

(4) Ley 41. t. 28. P. 3.^o glos. 1. 3. y 6. Véase la ley 8. t. 22. lib. 5. N. R. que prohibe al abogado alegar cosas maliciosas.

si Judex promisit delinquenti liberationem et impunitatem, si confiteatur delictum, non possit eundem postea ex tali confessione damnare. Cujus suae decisionis hanc adfert rationem, quia si fides data a privato hosti est servanda, *l. conventionum* 5. ff. *de pact.* multo magis a Judice data fides servari debet, quia gerit personam publicam, *fac. l. inter claras* 7. *C. de sum. trinit.* ubi dicitur, quod nihil clariore lumini praeferat, quam recta fides in Principe, seu Magistratu, et eo qui in aliena dignitate positus est, qualis est ille qui publico munere judicandi fungitur. Quam Decii sententiam in notis ad h. l. approbat et tuetur Gothofredus, et ante eum Cagnol. h. idque ex ea ratione, ne bona fides venientem decipiat, et auctoritas publica. *cont. l. l. C. de his qui ven. aeta.* ubi dicitur, quod auctoritate Principis nemo debeat dici. Hanc eandem sententiam probat et tuetur *Bart. in l. is qui reus ff. de publ. jud.* ubi dicit, salvum conductum concessum bannito debere servari, ne sub fide publica ille deceptus remaneat.

(5) Ley 19. t. 26. P. 2.^o glos. 6., ley 11. t. 28. P. 2.^o glos. 2. y ley 2. t. 16. P. 7.^o glos. 5.^o

(6) López, en la glos. 1.^o á la ley 4. t. 2. P. 2.^o

(7) López, en la glos. 1.^o á la ley 9. t. 19. P. 6.^o vers. "Quid etiam si minor impetravit veniam actatis" Gomez, tom. 2. cap. 14 n. 12. Hoy se acostumbra generalmente que siempre que se habilita de edad á algun menor para administrar sus bienes, se espresa en el mismo decreto que en ningun caso disfrutará del beneficio de la restitucion *in integrum*.

A LA LEY LXVI.

Juliano, lib. 60. del Digesto.

Marcelo ha dicho que deja de ser deudor el que ha adquirido una excepcion justa que no pugne con la equidad natural.

Esta ley queda ya esplicada en la *l. non videtur, 13. sup. eod.*

A LA LEY LXVII.

Juliano, lib. 87. del Digesto.

Siempre que en un discurso se contengan dos sentencias, debe adoptarse de toda preferencia aquel sentido que haga mas seguro el negocio de que se trata. (1)

ESPLICACION.

Las palabras se han inventado para que el hombre pueda expresar su mente y voluntad; pero como muchas veces sucede que una misma palabra admite diversas acepciones, (porque

AD L. LXVI.

Julianus, lib. 60. Digestorum.

Marcelus ait: Definit debitor esse is, qui nactus est exceptionem justam, nec ab aequitate naturali abhorrentem.

Haec lex exposita est in *l. non videtur 13. supra eod.*

AD L. LXVII.

Julianus, lib. 87. Digestorum.

Quoties idem sermo duas sententias exprimit, ea potissimum excipiatur, quae rei gerendae aptior est.

EXPLICATIO.

Verba ad hoc inventa sunt, ut mentem, voluntatemque hominis explicent: sed cum alicuando fiat, ut unus, idemque sermo diversum recipita

siendo mas las cosas que las palabras, acontece con frecuencia que es necesario aplicar una misma palabra á diversos objetos) *l. in quam, 5. l. natura, 4. D. de praescript. verb. 19.— 5. (2);* por eso establece rectamente Juliano, que en caso de haber tal ambigüedad, se haya de elegir aquella que sea mas acomodada á la subsistencia del negocio de que se trata. La razon de esto es, que en todos los actos y negocios debe preferirse aquella interpretacion de la que resulte que la cosa en cuestion queda mas segura; consultando siempre á la validez mas bien que á la invalidez del negocio. *l. quotiens, 80. D. de verb. oblig. 45.— 1. (3)* Por esto se dice que en derecho se han de tomar las palabras segun la naturaleza del contrato y la materia que él afecte. *l. Imperator, 16. D. de in diem addict. 18.— 2. bonus textus in l. si stipulatus, 4. D. de usur. 22.— 1. (4)* Sirva de ejemplo el caso siguiente: Si el dueño de un fundo ha cedido á su colono la renta del presente año por su esterilidad, y en los años siguientes hay una grande abundancia en las cosechas, el dueño está espedido para cobrar la renta que habia remitido; pues que aunque haya usado de la palabra *donacion*, ella debe entenderse no en el sentido de que

intellectum, (plures enim res sunt, quam vocabula: coepit itaque unum verbum pluribus quandoque rebus adaptari, *l. 3. et 4. de praescr. verb.*) recte hic Julianus tradit, in hac ambiguitate accipiendum esse id, quod rei, de qua agitur, est accommodatissimum. Cujus ratio in eo consistit, quod in omnibus actibus et negotiis ea interpretatio facienda sit, ut res, de qua agitur, in tuto sit, ut negotium potius valeat, quam pereat, *l. quotiens 80. de verb. oblig.* Eodem modo dicitur, verba in jure secundum contractus naturam, et subjectam materiam esse accipienda. *l. Imperator 16. supra, de in diem add. bonus text. in l. si stipulatus 4. ff. de Usur.* Cujus exemplum est, si dominus colono ob sterilitatem fructuum donaverit pensionem praesentis anni, deinde sequentibus annis maxima sequatur ubertas, nihil impedit, quominus pensionem remissam petere possit. Etsi enim donationis verbo sit usus, illud tamen sic accipiendum, non quod donaverit, sed quod transegerit et distulerit tamdiu pensionem petere, donec compensetur sterilitas cum ubertate sequentium annorum. *l.*

haya verdaderamente donado, sino mas bien en el de que ha celebrado una transaccion en virtud de la cual no pediria la renta del año estéril, sino cuando la abundancia posterior hubiese compensado aquella esterilidad *l. ex conducto, 15. §. Papinianus, 4. D. locat. 19.—2.* (5) Así tambien: Si se ha convenido en términos generales que no se quitará á otro la luz, y por la ambigüedad de la frase se dudase si solo se ha hablado de la luz que actualmente se tiene, ó tambien de lo que pudiera tenerse despues; Pomponio respondió que en tal caso es mas equitativo decir que en esa frase general debe comprenderse, no solo la luz de que actualmente se disfruta, sino tambien la que pudiera proporcionarse despues del pacto, *l. si servitus, 25. D. de serv. urb. praed. 8.—2.* (6) De aquí se infiere esta notable decision: que al juzgar sobre los contratos y otros negocios, se debe atender á la sustancia del negocio de que se trate, mas bien que al nombre impropio de la cosa. *l. insulam, 6. D. de praescript. verb. 19.—5.* (7) En esta ley se dice que si alguno ha vendido á otro una casa, pactando que el comprador quedase obligado á reedificar otra del vendedor; en tal caso no habria verdaderamente un contrato de compra y

ex conducto §. Papinianus, supra loc. Similiter si ita sit cautum, ne luminibus officiat, quia ambigua est scriptura, utrumne his luminibus officiat, quae nunc sunt, an his etiam, quae postea quoque fuerint. Et humanius esse respondit Pomponius, verbo generali omne lumen pro subjecta materia significari, sive quod in praesenti, sive quod post tempus conventionis contingerit. *l. si servitus 23. ff. de serv. urb. praed.* Unde et haec notabilis decisio infertur, quod in contractibus, aliisque negotiis discernendis magis substantia rei quae geritur, quam impropria rei appellatio attendatur, *l. insulam 6. de praescript. verb.* ubi deciditur, si quis insulam hoc modo vendiderit, ut aliam reficeret, non esse contractam venditionem, sed potius initum contractum innominatum, *do, ut facias.* Ratio est, quia cum venditio fieri non possit, quando pretium non intervenit, ideo verbum venditionis hic improprie accipitur, et contractus potius innominatus celebratus intelligitur, quam ut propter falsam nominationem venditionis contractus vitietur.

venta, sino mas bien un contrato innominado de *do ut facias.* La razon es, que no pudiendo haber venta sin intervencion de precio, debe tomarse aqui esa palabra venta de una manera impropia; pues se entiende que con ella se ha querido significar que se celebraba un contrato innominado, para evitar así que se vicié todo el pacto por haber usado malamente de la palabra *venta.*

(1) Ley 2. t. 33. P. 7.^o
 (2) Ley 1.^o t. 33. P. 7.^o
 (3) Ley 2. t. 33. P. 7.^o y ley 25. t. 11. P. 5.^o
 (4) Gomez, tomo 2.^o cap. 2. n. 11.
 (5) Ley 23. t. 8. P. 5.^o glos. 5.^o
 (6) Covarruv. *Variar. lib. 1.^o cap. 13. n. 9. vers. septimo.*
 (7) Lopez, en la glos. 1.^o á la ley 3. t. 12. P. 6.^o



Factus, lib. singulari de dotis repetitione.

In omnibus causis in observantia, ut in personis conditio locum facit de...
 in omnibus causis in observantia, ut in personis conditio locum facit de...
 in omnibus causis in observantia, ut in personis conditio locum facit de...

EXPLANATION

Factus hoc verbum tantummodo privationem, quae et latissima est, in...
 Factus hoc verbum tantummodo privationem, quae et latissima est, in...
 Factus hoc verbum tantummodo privationem, quae et latissima est, in...

A LA LEY LXVIII.

Ulpiano, lib. único de la repetición de la dote.

En toda materia se observa que cuando la condición de la persona da motivo al beneficio, entonces, faltando la persona, cesa también el beneficio; pero cuando este es inherente á la calidad de la acción, en tal caso no falta el socorro de la ley á cualquiera á quien haya llegado la acción. (1)

ESPLICACION.

En esta Regla se trata de la materia de los privilegios que, es muy estensa y de un uso demasiado frecuente en los negocios humanos. Privilegio es el beneficio que concede el Príncipe á alguna persona contra el derecho comun. *l. quod Principi*, 1. §. *plane*, 2. *D. de const. Princ.* 1.—4. *l. jus singulare*, 16. *D. de leg. 1.*—5. (2) Hay dos clases de privilegios. Unos son personales, y de esta clase son aquellos en los que la condición de la persona es la que ha dado origen al privilegio; esto es, cuando la persona es la causa próxima del

AD L. LXVIII.

Paulus, lib. singulari de dotis repetitionis.

In omnibus causis id observatur, ut ibi personae conditio locum facit beneficio, ibi deficiente ea, beneficium quoque deficiat, ubi vero genus actionis id desiderat, ibi ad quemvis persecutio ejus devenerit, non deficiat ratio auxilii.

EXPLICATIO.

Tractat haec regula materiam privilegiorum, quae et latissima est, et in humanis negotiis frequentissima. Est autem privilegium, beneficium, quod a Principe certae alicui personae contra jus commune concessum est. *l. 1. ff. de constit. Princip.* *l. jus singulare* 16. *ff. de legib.* Cujus

beneficio; éstos se extinguen con la persona y no se transmiten á los herederos. *text. hic. et in l. privilegia*, 196. *inst. de* 50.—47. (3) Tal es el beneficio que, disuelto el matrimonio, compete al marido para no ser reconvenido por su muger en mas de aquello que pueda pagarle, de manera que no quede reducido á la indigencia ni carezca de los necesarios alimentos; pues este privilegio no pasa á los herederos del marido, con escepcion únicamente de sus hijos. *l. maritum*, 12. *l. quia tale*, 13. *et l. etiam filios*, 18. *D. sol. matr.* 24.—23. (4) Tal es también el privilegio que se concede á la muger para ser preferida á los demas acreedores por la repetición de la dote; el cual no se transfere al heredero de la muger, *l. scire debes*, 1. *C. de privileg. dot.* 7.—74. *l. assiduis*, 12. §. *ad haec omnia*, 1. *C. qui potior. in pign. habeant*, 8.—18. (5) si no es que sea su hijo. *Novel.* 91. *in praef. vers. non enim aliis*, (6) Hay otra clase de privilegios que se llaman reales, y son aquellos que se conceden, no en razón de la persona, sino de la cosa, de la causa ó de la acción; y estos se transmiten á cualquiera clase de sucesores. Tal es el privilegio de la ac-

duo sunt genera. Unum est personale, ubi personae conditio locum facit beneficio; hoc est, quando persona proxima est causa beneficii, et hec cum persona extinguitur, et in haeredes non transit. *text. hic. et in l. privilegia, infra eod.* Tale beneficium est, quod competit marito, ne ab uxore, soluto matrimonio, in plus quam facere possit conveniatur, deducto ne egeat, et ne alimentis careat. Hoc privilegium haeredibus non datur, exceptis solis filiis mariti. *l. maritum* 12. *cum l. seq. et l. etiam ff. solut. matrim.* Tale etiam privilegium est, quod datur mulieri, quo praefertur caeteris creditoribus in repetitione dotis. Quod nec ad haerodem mulieris transfertur, *l. unica C. de privil. dot. l. ulim. §. ad haec, C. qui potior. in pign.* in filium tamen transmittitur. *N. 91.*

Aliud est privilegium reale, quod non personae, sed rei, causae, aut actioni tribuitur, et hoc ad quosvis successores transit. Tale est privilegium actionis funerariae, ut scilicet is, qui in funus defuncti aliquid im-