

su testamento, sus codicilos, ó (que consignó) su última voluntad, no por esto se vicia el testamento; porque es mejor repetir muchas veces una idea, ó decir cosas inútiles, que omitir las necesarias. *l. testamentum, 17. C. de testam. 6.—23. (7)* Por la misma razon es inútil el pacto que suele agregarse al contrato de prenda, por el cual se obliga el deudor á pagar el resto de la deuda, caso de que la prenda no produzca lo necesario para la solucion total; porque así previene el derecho que se haga aun cuando no intervenga tal pacto. *l. quaesitum est, 9. §. Pomponius, 4. D. de distr. pign. 20.—5. (8)* Los canonistas aconsejan. *cap. nimis. 16. extr. de excess. praelat. 5.—51.* que se especifiquen las palabras todo lo posible, á fin de evitar cualquier motivo de sofisma. *Decius hic. fac. text. elegans in l. pediculis, 52. §. Labeo, 20. D. de aur. argent. leg. 34.—2.* en la que se dice que la innecesaria multiplicacion de las palabras no altera la sustancia de las cosas.

- (1) Ley 26. t. 34. P. 7.<sup>o</sup> Azevedo, en la ley 31. t. 19. lib. 9. R. n. 16.  
 (2) La misma ley 26. t. 34. P. 7.<sup>o</sup>  
 (3) Ley 23. t. 12. P. 5.<sup>o</sup> glos. 1.<sup>o</sup>  
 (4) Ley 1.<sup>o</sup> t. 1.<sup>o</sup> lib. 10. N. R.  
 (5) Ley 8. t. 12. P. 5.<sup>o</sup> glos. 1.<sup>o</sup> López, en la glosa 10. §. 1.<sup>o</sup> al fin, á la ley 18. t. 6. P. 6.<sup>o</sup> Ley 10. t. 19. lib. 3. F. R. y leyes 41 y 43. t. 13. P. 5.<sup>o</sup>  
 (6) Ley 9. t. 12. P. 5.<sup>o</sup>  
 (7) López, en la glos. 1.<sup>o</sup> á la ley 12. t. 1.<sup>o</sup> P. 6.<sup>o</sup> y glos. 1.<sup>o</sup> al medio, vers. "Facit etiam" á la ley 2. t. 12. P. 6.<sup>o</sup>  
 (8) Ley 10. t. 19. lib. 3. F. R. y leyes 41 y 43. t. 13. P. 5.<sup>o</sup>

condidit suum testamentum, condicillos aut ultimam voluntatem, propterea testamentum non debet infirmari. Satius enim est plura accumulare quam necessaria omittere, *l. testamentum 17. C. de testament.* Eadem ratione pactum illud, quod in pignoribus dandis adjici solet, ut quominus pignus venisset, reliquum debitor redderet, supervacuum est, quia ipso jure ita se res habet, etiam eo non adjecto. *l. quaesitum 9. §. ult. ff. de distr. pign.* Et tradunt Canonistae in *c. nimis, de excessib. praelator.* quod ad tollendam sophisticam rationem verba non possunt supra modum specificari. *Decius h. fac. text. elegans in l. pediculis 22. §. Labeo de aur. et arg. leg.* ubi dicitur, quod non mutet substantiam rerum non necessaria verborum multiplicatio.

## A LA LEY LXXXII.

Papiniano, lib. 9. de las Respuestas.

Se juzga que se dona aquello que se concede sin que por derecho pueda obligarse á darlo. (1)

### ESPLICACION.

La donacion no reconoce otra causa que la liberalidad y la munificencia, *l. donationes, 1. D. de donat. 39.—5. (2)* y por lo mismo se juzga que se hace donacion de aquello que se concede á otro, sin que á ello nos obligue una necesidad de derecho natural, civil ó pretorio, sino que le damos libre y espontáneamente. De donde se infiere que la donacion que se hace por remunerar algun servicio ó por los méritos adquiridos, no es propia y verdaderamente una donacion, sino mas bien una especie de permuta, puesto que á la remuneracion todos están naturalmente obligados. *l. sed etsi leges, 25. §. consuluit senatus, 11. D. de petit. hered. 5.—3.* Lo cual es tan

## AD L. LXXXII.

Papinianus, lib. 9. Responsorum.

Donari videtur, quod nullo jure cogente conceditur.

### EXPLICATIO.

Donatio ex sola liberalitate et mera munificentia constat, *l. 1. supra de don.* Unde donari id demum videtur, quod nulla juris naturalis, civilis aut praetorii necessitate cogente, sed ultro et sponte alicui conceditur. Ex quibus infertur, quod donatio, quae fit remunerationis causa, propter bene merita, propria et vera donatio non sit, sed potius ad permutationis quoddam genus respiciat, cum ad *avidiu* quisque naturaliter obligetur. *l. sed etsi 25. §. consuluit de petit. haered.* Ideoque nec insi-

cierto, que esta clase de donaciones no se vicia por la falta de insinuacion, aun cuando la cantidad donada exceda de los quinientos escudos de oro. De tal clase seria la donacion que un discipulo hiciese á su maestro en gratitud de la buena enseñanza que de él recibiera. *l. Aquilius, 27. l. si pater, 34. §. si quis, 1. D. de donat. 39.—5.* (5) Por esto es que la donacion remuneratoria no puede revocarse por causa de ingratitud, como sucede con las donaciones simples, que son las únicas que merecen propiamente el nombre de tales, *l. si pater, 34. §. si quis, 1. D. de donat. 39.—5. l. generaliter, 40. et ibi Gothofred. n. 6. C. de revocat. donat. 8.—56.* (4) pues las remuneratorias no son verdaderas donaciones, sino mas bien una especie de merced y compensacion por los servicios recibidos. Así lo dice el Jurisconsulto Labeon en la *l. hoc jure, 19. §. Labeo, 1. D. de donat. 39.—5.*

(1) Ley 30. t. 14. P. 5.<sup>ta</sup> y ley 49. al fin, del mismo título y Partida.

(2) Ley 1.<sup>ta</sup> t. 4. P. 5.<sup>ta</sup>

(3) Lopez, en la glos. 1.<sup>ta</sup> á la ley 10. t. 4. P. 5.<sup>ta</sup> Gutierrez, *quaest. pract. lib. 2. quaest. 119. n. 2.* Guzman, *de evict. quaest. 25. n. 40.* Gomez, en la ley 29 de Toro, n. 23. §. *et sic ex praedictis.* Covarruv. *de testament. cap. 7. n. 29.*

(4)

novatione omissa talis donatio vitatur, etiamsi summam 500. aureorum excedat. Veluti si discipuli munificentiam exerceant erga suos praeceptores, propter memoriam rectae institutionis. *l. Aquilius; et l. si pater 34. §. ult. ff. de donat.* Unde etiam donatio remuneratoria, praetextu ingratitude revocari non potest, licet hoc in aliis simplicibus, et propriis donationibus regulariter obtineat. *l. penult. §. 1. ff. donat. l. ult. C. de revoc. donat.* quia haec donatio remuneratoria non est propria donatio, sed officiorum merces et compensatio, et est extra causam donationis, *ut ait J. C. Labeo in hoc jure 19. §. 1. ff. de donat.*

## A LA LEY LXXXIII.

Papiniano, lib. 2. de las Definiciones.

No se juzga que pierde la cosa el que no tuvo su propiedad. (1)

### ESPLICACION.

Tiene tal uso en nuestro derecho aquel axioma de los Dialécticos que dice: "La privacion supone el hábito." *l. decem, 116. et ibi Gothofred. n. 53. D. de verb. oblig. 45.—1.* (2) que él se encuentra confirmado por algunas reglas del mismo derecho. La de que ahora tratamos puede referirse á esto. "Ninguno puede perder una cosa de que no ha sido propietario;" esto es, nadie puede perder el dominio y propiedad de una cosa que nunca fué suya. Con esta Regla concuerda la *l. non potest, 208. inf. h. t. 50.—17.* que establece: que no puede decirse que haya dejado de tener aquel que nunca tuvo. Por esto es que el que no tiene verdaderamente dominio en la cosa, como el colono, lo mismo que cualquier extraño, no pue-

## AD L. LXXXIII.

Papinianus, lib. 2 Definitionum.

Non videtur rem amittere, quibus propria non fuit.

### EXPLICATIO.

Tantum in jure nostro usum habet illud Dialecticorum axioma: Privatio praesupponit habitum, *l. decem 116. sup. de verb. oblig.* ut aliquot juris regulis confirmatum sit. Potest enim referri ad illud haec nostra regula: *Nemo potest amittere rem, cujus propria non fuit*, id est, nemo amittit rei dominium et proprietatem, cujus nunquam fuit propria. Concordat *l. 208. infra eod.* Non potest videri desiisse habere, qui nunquam habuit. Unde qui non est verus rei dominus, ut colonus et quilibet extraneus, non potest rem pro derelicto habere, ad hoc, ut ab ap-

de dejarla *pro derelicto* para el efecto de que ella se haga del primer ocupante; porque nadie puede abandonar para tal efecto una cosa que no le pertenece en propiedad, *l. pro derelicto, 2. D. pro derelicto, 44.—7. (3)* Por la misma razon se dice que pierde la posesion, no aquel á quien se le ha impedido tomarla, sino aquel que, teniéndola, es arrojado de ella. *l. praetor ait, 1. §. eum qui, 26. D. de vi et vi arm. 43.—16.* Nuestra Regla debe entenderse, dándole al verbo *perder* su significacion genuina; porque, impropriamente hablando, si puede decirse algunas veces que perdemos aquellas cosas que nunca han sido nuestras. Asi: en el caso de la ley Aquilia se dice que perdemos aquello que, si bien no ha sido nuestro, pudo llegar á serlo: *l. si servum, 33. D. ad leg. Aquil. 9.—2.* Como sucede en el caso de que un esclavo nuestro haya sido instituido heredero, y alguno lo mate antes de que acepte la herencia; pues en tal evento, aun cuando esa herencia no haya llegado á ser nuestra, la teníamos en expectativa, y por lo mismo se nos debe su estimacion. *l. inde Neratius, 23. D. ad leg. Aquil. 9.—2. (4)*

(1) Covarruv. *de testament. cap. 6. n. 11 y 12.*

(2) Pareja *de instrument. edit. tit. 2. resolut. 6. n. 87 y 88. y tit. 5. resolut. 8. n. 61.* Salgado *Labyrinth. credit. part. 2. cap. 17. n. 50.*

(3) Ley 49 t. 38. P. 3.<sup>a</sup> y su glos. 1.<sup>a</sup>

(4) Ley 19. t. 15. P. 7.<sup>a</sup> gles 3.

prehendente acquiratur. Quia non potest quis rem pro derelicto habere, cujus propria non fuit, *l. 2. ff. pro derel.* Eadem ratione amittere possessionem dicitur is, non qui primum non admittitur, sed qui prius eam adeptus de ea dejecit, *l. 1. §. eum qui, sup. de vi et vi arm.* Regula nostra intelligitur de propria significatione amittendi: improprie tamen ea amitti dicuntur, quae propria et nostra non fuerunt. Sic in *l. Aquilia* amittere dicimur, quod necdum habemus, et consequi saltem potuimus, *l. si serv. 33 sup. ad l. Aquil.* Veluti si servus haeres institutus ante aditam haereditatem ab aliquo occisus sit. Nam haereditatis, quam nunquam consecuti sumus, aestimatio spectatur, eaque nobis debetur. *l. inde Neratius 23. ff. eod.*

## A LA LEY LXXXIV.

Paulo, lib. 3. de las Cuestiones.

Cuando se ha pagado mas de lo que se debía, y se ignora que parte es la que puede repetirse, se entiende indebido el todo, subsistiendo la primera obligacion. (1)

### ESPLICACION.

Cuando se paga mas de lo que se debe, puede repetirse aquello que se ha pagado de mas. Pero este principio se limita por nuestra Regla, segun la cual, si erroneamente se ha pagado una especie ó un individuo en lugar de dinero, puede repetirse como indebida la cosa así entregada. V. gr.: Si debiéndote yo cien escudos, y creyendo que te debía doscientos, te he dado en pago un fundo que vale efectivamente los doscientos escudos; en tal caso me compete la repeticion de todo el fundo, y permanece integra la obligacion que tengo de pagarte tus cien escudos; bien entendido, que tú podrás retener el fundo hasta que en efecto te los pague. La razon de esto

## AD L. LXXXIV.

Paulus, lib. 3. Quaestionum.

Cum amplius solutum est quam debebatur, cujus pars non invenitur, quae repeti possit, totum esse indebitum intelligitur, manente pristina obligatione.

### EXPLICATIO.

Si quid amplius solvitur, quam debitum fuit, quatenus est indebitum, repetitur. Quod limitatur in hac regula, nisi species aut individuum quid solutum sit per errorem pro pecunia. Quo casu tota res tanquam indebita repetitur; ut si, cum centum aureos tibi deberem, putans me ducenta debere, fundum solverim ducentorum, hoc casu competit mihi

es que á nadie puede obligarse á que permanezca en comunion contra su voluntad, *l. si non sortem, 26. §. si centum, 4. D. de condict. indeb. 12.—6. l. in communione, 5. C. comm. divid. 5.—37.* porque la comunion muchas veces es causa de riñas y discordias. *l. cum pater, 77. §. dulcissimis, 20. D. de legat. 2. lib. 31. (2)*

Al §. *Is natura.*

Debe naturalmente aquel que por derecho de gentes está obligado á dar; es decir, aquel cuya fé hemos seguido. (3)

ESPLICACION.

Obligacion natural es aquella que toma su origen del derecho de gentes. Ella no puede hacerse efectiva por derecho civil, y de tal cosa se nos presenta un ejemplo en el caso de que nos hubiésemos fiado en la palabra de alguno, conformándonos con su solo consentimiento, espreso en un pacto nudo. *l. hujus edicti, 1. D. de pactis, 2.—14. (4)* Los efectos de esta obligacion natural son los siguientes. Ella no da accion,

*repetitio totius fundi, et pristina obligatio centum aureorum integra manet: fundus autem retinebitur, donec pecunia solvatur. Cujus haec est ratio, quod nemo invito cogatur in comunione manere, l. si non sortem 26. §. si centum de condict. indeb. l. ult. C. Com. divid. quia communio plerumque rixas et discordias parere solet. l. cum pater 77. §. dulcissimis supra de leg. 2.*

*Ad §. Is natura.*

Is natura debet, quem jure gentium dare oportet, cujus fidem sicuti sumus.

ESPLICATIO.

Naturalis obligatio est, quae ex jure gentium descendit; haec non habet adminiculum a jure civili, utpote cum alicujus fidem secuti sumus, solo consensu, vel nudo pacto contenti, *l. 1. ff. de pact.* Hujus natura-

pero produce excepcion: *l. juris gentium, 7. §. sed cum nulla, 4. D. de pactis, 2.—14.* (5) impide la repeticion de lo pagado, es decir, de aquello que se debia con una obligacion meramente natural, pues lo que en virtud de ella se haya pagado no se repite: *l. naturaliter, 13. l. nam hoc natura, 14. D. de condict. indeb. 12.—6.* (6) produce la compensacion: *l. etiam, 6. D. de compensat. 16.—2.* (7) es suficiente para constituir y novar; *l. hoc edicto, 1. §. debitum autem, 7. D. de constit. pecun. 13.—5. l. novatio, 1. §. illud non interest. 1. D. de novat. 46.—2.* (8) y finalmente produce obligacion civil en el fiador que haya caucionado el cumplimiento de la obligacion natural. *§. in omnibus, 1. Inst. de fidejus. 3.—21. (9)*

(1) Véase á Cuyacio en su comentario á esta ley, tomo 8, col. 702. lit. E; edicion Napolitana de 1758.

(2) Sumario del tit. 15. P. 16.º glos. 3. ley 11.º t. 10. P. 5.º Gutierrez de juram. confirmat. part. 1.º cap. 58. in princ.

(3) Ley 5. t. 12. P. 5.º glos. 5.

(4) La obligacion que produce hoy entre nosotros lo que entre los romanos se llamaba pacto nudo, es no solo natural, sino, tambien civil. Ley 1.º t. 1.º lib. 10. N. R.

(5) Lopez, en la glos. 5. á la ley. 14. t. 13. P. 5.º §. Septimo limita. Covarruv. in cap. quavis pactum, part. 2. §. 4. n. 11 y 12.

(6) Se encuentra un ejemplo de ello en la ley 6. t. 1.º P. 5.º Gomez, tom. 2. cap. 1. n. 3. Olea, de ces. jur. tit. 3. quaest. 8. n. 33.

(7) Lopez, en la glos. 5. á la ley 14. t. 13. P. 5.º §. "Septimo limita" Olea, en el lugar citado en la nota anterior.

(8) Véase la ley 13. t. 14. P. 5.º y á Olea, en el lugar citado en las notas anteriores.

(9) Ley 5. t. 12. P. 5.º Gomez, tomo 2. cap. 13. n. 1. Olea, en el propio lugar.

lis obligationis hi sunt effectus, quod licet actionem non pariat, parit tamen exceptionem, *l. 7. §. sed cum nulla ff. de pact.* Soluti repetitionem, impedit, hoc est, naturale debitum solutum non condiditur: *l. naturaliter, 13. et seq. ff. de condict. indeb.* gignit compensationem, *l. etiam, ff. de compensat.* ad constituendum et novandum sufficiens est, *l. 1. §. debitum, de constit. pec. l. 1. §. 1. ff. de novat.* Potest etiam fidejussor ei accedere cum effectu, *§. 1. Instit. de fidejussor.*

## A LA LEY LXXXV.

Paulo, lib. 6. de las Cuestiones.

Cuando hay ambigüedad debe estarse á lo que sea mas favorable á las dotes. (1)

## ESPLICACION.

La razon de esta Regla se funda en el gran favor que merecen las dotes, porque al bien público interesa que se dote á las mugeres para que tengan hijos y se aumente la poblacion: para que ayuden á sus maridos á sostener las cargas del matrimonio; y finalmente, para que, disuelto este, y pasando los bienes del marido á sus parientes, no quede la muger en la indigencia con perjuicio del decoro del marido. *l. dotium, 1. D. solut. matrim. 24.—3.* Y así, v. gr.: La donacion hecha bajo condicion, no produce efecto alguno si muere el donante

## AD L. LXXXV.

Paulus, lib. 6. Quaestionum.

In ambiguis pro dotibus respondere melius est.

## EXPLICATIO.

Ratio Regulae est, quod maximus et incomparabilis favor sit dotium. Publice enim expedit foeminas esse dotatas ad sobolem procreandam, replendamque liberis civitatem: deinde ut maritis succurrant in oneribus matrimonii sustinendis: denique ne soluto matrimonio bonis mariti ad suos agnatos redeuntibus, uxor inops et egena relicta dedecori sit mari-

pendiente la condicion; pero no sucede lo mismo con la donacion que se haya hecho por causa de dote, para que se constituya tal una vez que se haya celebrado el matrimonio; pues las cosas que con tal objeto se hayan entregado, subsisten como dotales, aun cuando el donante haya muerto antes de que se verifique el matrimonio, y pasa á su heredero la obligacion de dar la dote. Esto se ha establecido así en favor de las dotes, para que las mugeres no queden indotadas; y por esto, en caso de duda, se ha de estar á lo que les sea mas favorable. *l. in ambiguis, 70. l. si ego, 9. §. si res, 4. vers. sed benignius, D. de jur. dot. 25.—3. l. interest, 18. D. de reb. auct. jud. pos. 42.—5.* (2) Hé aqui otro ejemplo notable de esta Regla. Un padre ajustó el casamiento de su hija, ofreciendo á su futuro yerno cierta dote; y despues, queriendo el padre pagarla con los bienes maternos de su hija, el yerno lo resistió, pretendiendo que la dote prometida no debia pagarse con los bienes de la hija, sino con los propios del padre. Habiéndose llevado tal cuestion ante la Cámara Imperial, esta decidió por el voto unánime de sus asesores, que el padre estaba obligado á pagar de su propio patrimonio la dote que habia prometido. *per test. no-*

to, *l. 1. ff. sol. matrim.* Exempli gratia, licet donatio sub conditione, mortuo ante conditionis eventum donatore, non valeat, tamen res traditae, ut secutis nuptiis dotis efficiantur, mortuo ante nuptias donatore, favore dotium res dotales manent, et mortuo donatore injungitur haeredi ejus necessitas dotem dandi. Idque favore dotium receptum est ne faeminae indotatae maneant, pro quibus in dubio respondere melius est, *l. in ambig. 70. ff. de jur. dot. l. si ego 9. §. si res, de jur. dot. l. interest 18. ff. de reb. auct. jud. poss.* Aliud notabile exemplum, huic regulae conveniens, hoc est: Quidam pater filiam suam elocavit nuptui, promittendo futuro genero certam dotem, hanc cum pater ex bonis maternis filiae solvere vellet, gener restitit, afferens dotem promissam non ex bonis filiae, sed ex ipsius patris bonis propriis solvendam esse. Cum haec controversia in judicium Camerae imperialis deducta esset, unanimi sententia ab Assessoribus decisum fuit, quod pater ex suo proprio patrimonio dotem solvere obnoxius esset. *per tex. notab. et sing. in l. ult. C. de dot.*

*tab. et singul. in l. si pater, 7. C. de dot. promiss. 5.—11. en la que se dice espresamente que el padre que promete dotar á su hija, debe hacerlo de sus propios bienes, esto es, de los paternos, aunque la hija tenga bienes propios, y siendo rica, por si misma pudiera constituirse tal dote de los bienes de ella. l. capite trigesimo quinto, qui liberos, 19. D. de rit. nupt. 23.—*

2. En esta ley se establece que es obligacion del padre dotar á sus hijas (3) *Ita eleganter tradit Mysing. cent. 5. observ. 52.* Todavía nos presenta otro ejemplo la *l. Gajus Sejus, 45. D. solut. matrim. 24.—5.* segun la cual, un abuelo materno dotó á su nieta, estipulando que, disuelto el matrimonio, la dote se restituyese á él mismo ó á su nieta; y se pregunta á quién de los dos, si al abuelo ó á la nieta debia concederse la accion derivada de aquella estipulacion. Y aunque, en general hablando, á nadie compete accion por la estipulacion de otro, aunque tal estipulacion se refiera á él; en este caso, sin embargo, se resolvió que por aquella estipulacion debia concederse á la nieta accion útil para pedir la dote. Esto se ha establecido especialmente así en favor de las dotes para que las mugeres, estando dotadas, puedan casarse mas facilmente.

*promis. ubi expresse deciditur, quod pater promittens dotem pro filia, intelligatur eam de suo, id est, de bonis paternis dotare velle, etiamsi filia propria bona habeat, et per se sit dives, ut commod. ex propriis bonis dos illi constitui possit, l. qui lib. 19. ff. de rit. nupt. ubi traditur, officium paternum esse filias dotare. Ita eleg. tradit Mysing. cent. 5. observ. 32.* Aliud quoque exemplum accomodatam adfertur ex *l. Gaj. Seius 45. ff. Sol. matr.* ubi avus maternus cum daret dotem pro nepte, stipulatus est, eam sibi vel nepti reddi soluto matrimonio; et quaerebatur an nepti ex hac stipulatione danda esset actio: et quamvis stipulatione alteri facta non competat actio in cujus personam collata est stipulatio, tamen hoc casu ex avita stipulatione datur nepti utilis actio ad rependam dotem. Idque favore dotis specialiter receptum est, ut mulieres dotatae facilius nubere possint.

Al §. Non est novum.

No es nuevo que lo que una vez se ha constituido utilmente, subsista, aun cuando despues acontezca algo, segun lo cual no puede tener principio. (4)

ESPLICACION.

Todo aquello que en su principio se ha hecho rectamente y segun las leyes, no debe viciarse por un acontecimiento posterior, aun cuando si este hubiera existido al principio, habria impedido el acto ó negocio. Esta Regla tiene aplicacion en los testamentos, en los contratos, en los matrimonios, en las usucapiones y en otros actos. Pongamos ejemplos. El testamento hecho legitimamente no se vicia por la demencia, la cautividad ú otro impedimento que haya sobrevenido al testador; §. *praeterea, 1. Inst. quib. non est. permis. fac. testam. 2.—12. (5)* porque todo lo que toma su origen del testamento es válido en el progreso, si en su principio no fué defectuoso. *l.*

Ad §. Non est novum.

Non est novum, ut quae semel utiliter constituta sunt, durent, licet ille casus extiterit, a quo initium capere non potuerunt.

EXPLICATIO.

Non debet id, quod rite et secundum leges ab initio actum est, ex alio eventu vitari, quantumvis casus is emergat, a quo negotium incipere non potuit. Quae regula in testamentis, contractibus, matrimoniis, usucapionibus, aliisque actibus locum habet. Exempli gratia: Testamentum, quod quis legitime fecit, non infirmatum, licet furor, aut captivitas, aliudque impedimentum superveniat, §. *praet. Inst. quib. non est permis. fac. test.* Nam omnia, quae ex testamento proficiscuntur, ita statim eventus capiunt, si initium sine vitio coeperit, *l. omn. 201. inf. eod.* Similiter

omnia, 201 inf. h. t. 50.—17. (6) El matrimonio contraido por un hombre que está en su juicio no se dirime por el furor que despues le sobrevenga. *l. oratione, 16. §. furor, 2. D. de rit. nupt. 25.—2. (7)*

Para la usucapion no perjudica la mala fé que sobrevenga, si al principio se tuvo buena fé. *§. diutina possessio, 12. Inst. de usucap. 2.—6. (8)* El vicio que sobrevenga despues del hecho no perjudica al órden senatorio, al oficio de juzgar ni á la magistratura; y por esto es que el ciego, que no puede aspirar á una nueva magistratura, no pierde la que ya tenia al tiempo de cegar, porque basta que el acto haya sido legitimo en su principio. *l. lunc titulum, 1. §. secundo, 5. vers. casum, D. de postul. 5.—1. l. quod. initio, 29. sup. h. t. 50.—17. (9)*

Se limita la Regla en el caso de que el acto antecedente no haya sido del todo perfeccionado y consumado. Por lo que, si yo he estipulado una servidumbre para algun fundo, y lo enageno antes de que la servidumbre se haya constituido de hecho, la estipulacion será inútil. *l. si sub una, 156. §. si qui viam, 1. D. de verb. obligat. 45.—1.*

matrimonium a sanae mentis homine contractum, propter furorem subsequentem non dirimitur, *l. oratione 16. §. ult. ff. de ritu nuptiar.* Sic in usucapione mala fides superveniens non nocet, si initium a bona fide coeperit, *§. diuturna, Inst. de usuc.* Sic etiam vitium superveniens ex post facto, senatorium ordinem, judicandi munus, vel magistratum non impedit. Unde coecus ad novum magistratum adspirare non potest, adeptum tamen magistratum retinet, quia sufficit actum ab initio fuisse legitimum. *l. 1. hunc titulum, 1. §. secundo, 5. vers. casum. ff. de postul. l. quod initio 28. supra eod.*

Limitatur Regula, si praecedens actus non fuerit plane perfectus et consummatus. Unde si fundum, cui servitutem stipulatus fueram, ante servitutem constitutam alienaverim, inutilis est stipulatio, *l. si sub una 136. §. 1. de verb. oblig.*

Al §. último.

Siempre que la razon natural ó una duda de derecho hace que no se dé lugar á la equidad de la demanda, debe encontrarse algun temperamento con justos decretos.

ESPLICACION.

Hé aquí la mente del Jurisconsulto en esta Regla: Siempre que una cosa dicte el derecho estricto y otra la equidad, entendiéndose por tal la razón natural de que usan buenos varones, entonces el negocio debe moderarse por justos decretos, de modo que no se conceda el todo ni al derecho estricto ni á la equidad. Como esta Regla es estensísima y susceptible de aplicarse á todos los puntos del derecho, no puede restringirse con ejemplos determinados. Ella quiere que en caso de duda que resulte de pugna entre el derecho estricto y la equidad, el juez adopte un término medio, de lo cual ocurren frecuentes ejemplos al determinar las causas. Porque no pudiendo comprenderse en las leyes ó constituciones todos los casos ocurientes, es necesario hacer uso de decretos adecuados para la

Ad §. final.

Quoties aequitatem desiderii naturalis ratio aut dubitatio juris moratur justis decretis res temperanda est.

EXPLICATIO.

Haec est Jcti. mens et sententia: Quoties aliud videtur dictare stricti juris regula, aliud aequitas, hoc est ratio naturalis in mente boni viri posita, tum res justis decretis est temperanda, ita ut in utramque partem nec ratione rigidi juris, nec ratione aequitatis nimium concedatur. Quae regula cum latissime pateat, et omnibus juris partibus accommodari possit, certis exemplis restringi non potest. Vult enim in dubitatione ex pugna rigidi juris et aequitate exorta, judicem temperamentum quoddam sequi debere, cujus exempla quotidie in causarum decisionibus judici oc-

resolución de aquellos, respecto de los cuales, nada ha establecido el derecho. *l. neque leges, 10. D. de legib. 1.—5.* (11) Fundándose en esta Regla, hacen notar rectamente los Autores que puede alegarse la razon natural para la resolución de las causas. *l. scire oportet, 15. §. si enim, 7. D. de excusat. tut. 27.—4.* En esta ley se dice que es bastante acreditar alguna cosa por medio del derecho ó de la justicia natural. Por esto ha dicho Baldo que la razon natural debe ser el mejor escudo y defensa de la ley, y que el juez debe apoyarse en ella tanto como en la ley escrita; porque buscar ley, cuando se tiene la razon natural, es una enfermedad del entendimiento. (12)

(1) Ley 33. t. 13. P. 5.<sup>o</sup> y su glos. 2.

(2) Nigr. Cyriae. *controv.* 429. n. 2. y los autores que allí cita.

(3) Leyes 8 y 9. t. 11. P. 4.<sup>o</sup>

(4) Castillo, lib. 6. cap. 155. n. 7. Salgado, *labyr. credit. part.* 1.<sup>o</sup> cap. 7. n. 34.

(5) Ley 13. t. 1.<sup>o</sup> P. 6.<sup>o</sup>

(6) Véase el art. 24. de la ley de 10 de Agosto de 1857, que dice que para suceder se necesita no ser inhábil al tiempo de la muerte del testador.

(7) Ley 7. t. 2. P. 4.<sup>o</sup> Art. 4 de la ley de 23 de Julio de 1859.

(8) Véase lo dicho en la nota 6 á la Regla 54. y la ley 14. t. 29. P. 3.<sup>o</sup>

(9) Lo contrario dispone la ley 4. t. 4. P. 3.<sup>o</sup>, que dice que el ciego no puede ser juez.

(10) *Parladorio, rerum quotidian. lib.* 1.<sup>o</sup> cap. 7. n. 22 y sig. Pareja, *de instrument. edit. tit.* 5. *resolut.* 5. n. 26. Solórzano, *de jure Indiarum, tom.* 2. lib. 2. cap. 7. n. 66 y sig.

(11) Ley 1.<sup>o</sup> t. 33. P. 7.<sup>o</sup> glos. 3.

(12) Gomez, tom. 3. cap. 3. n. 29.

currunt. Quia enim omnes casus, qui quandoque inciderint, legibus aut constitutionibus comprehendi non possunt, ideo decretis opus est, quae ad ipsa negotia, de quibus nihil jure proditum est, accommodentur, *l. neque leges sup. de leg.* Ad hanc regulam recte notant interpretes, quod naturalis ratio ad decisionem causarum allegari possit. *l. scire oportet 13. §. si enim, 7. ff. de excus. tut.* ubi dicitur, quod ex ipso jure naturali seu naturali justitia sufficiat fidem facere. Hinc Bald. scite dixit, quod naturalis ratio optimus sit Legis clypeus, Judexque non minus debet moveri naturali dicto seu dictamine naturalis rationis, quam lege scripta, quia quaerere legem, ubi habemus rationem naturalem, est infirmitas intellectus.

## A LA LEY LXXXVI.

Paulo, lib. 8. de las Cuestiones.

No puede ser peor sino mejor la condicion de los que han contestado la demanda que la de aquellos que no la contestaron. (1)

## A LA LEY LXXXVII.

El mismo, lib. 13. de las Cuestiones.

Por ejercitar su accion nadie empeora, sino antes bien mejora su causa. La contestacion de la demanda aprovecha tambien al heredero, al paso que le deja obligado por todas las causas. (2)

### ESPLICACION.

Trátase en estas dos Reglas de la fuerza y efecto de la contestacion de la demanda. Se dice que existe tal contestacion, cuando el juez, despues de haber oido la pretension del actor y la respuesta que el reo haya dado al negocio principal, co-

## AD L. LXXXVI.

Paulus, lib. 8. Quaestionum.

Non solet deterior conditio fieri eorum, qui litem contestati sunt, quam si non: sed plerumque melior.

## ITEM AD L. LXXXVII.

Nemo enim in persequendo, deteriorem causam, sed meliorem facit. Denique post litem contestatam haeredi quoque prospiceretur, et haeres tenetur ex omnibus causis.

### EXPLICATIO.

Tractatur his duabus regulis de vi et effectu litis contestatae. Est autem litis contestatio, cum Judex per narrationem actoris, et responsio-



mienza á conocer de la causa. *l. res in iudicium, 4. C. de lit. contest. 5.—9.* (5) Son muchos y muy importantes los efectos que produce tal contestacion.

Es el primero: que luego que ella ha tenido lugar, ya no puede el reo oponer excepciones dilatorias. *l. praescriptiones, 15. C. de except. 8.—36.* (4)

Segundo: Por la contestacion de la demanda se constituye la mala fé, y en los juicios de derecho estricto se deben desde ella los frutos y las usuras. *l. videamus, 58. §. si actionem, 7. D. de usur. 22.—1. l. certum est, 22. C. de rei vendic. 3.—22.* (5)

Tercero: Interrumpe la prescripcion de diez ó de veinte años: *l. nec bona, 10. C. de praescript. long. temp. dec. vel vigint. 7.—55.* (6)

Cuarto: hace perpetuas las acciones temporales y las trasmite á los herederos. *l. saepe, 9. C. de praescript. trigint. vel quadragint. ann. 7.—39.* (7) La accion de injurias dura solo un año; pero si se ha contestado la demanda, entonces su duracion se estiende hasta treinta años, y puede intentarse contra los herederos. *§. nom autem, 4. Inst. de perp. et temp.*

*nem Rei conventi, de principali negotio factam, causam audire coepit. l. 1. C. de lit. contest. Litis autem contestationis multi et insignes sunt effectus.*

Primus est, quod auferat reo potestatem exceptionis dilatorias opponendi, *l. fin. C. de exceptionib.*

Secundo per litis contestationem constituitur quis in mala fide, et in stricti juris iudiciis a lite contestata fructus et usurae debentur, *l. videamus 38. §. si actionem, de usuris, l. certum, C. de rei vindicat.*

Tertio, interrumpit praescriptionem 10. vel 20. annorum, *l. nec bona, C. de longi temp. praescript.*

Quarto omnes acciones temporales perpetuas facit, et in haeredes transmittit, *l. fin. C. de praescript. 30. vel 40. ann.* Sic tempore perit actio injuriarum, et uno tantum durat anno, si tamen lis sit contestata, ad triginta annos potest exerceri, et contra haeredes intentari, *§. 1. Inst. de perp. et tem. act.* Sic in actione *Quod metus causa*, et interdicto, *Un-*

*act. 4.—12.* (8) Por la accion *quod metus causa* y por el interdicto *unde vi*, no queda obligado el heredero, sino en aquello que haya percibido; pero una vez contestada la demanda con el difunto, queda obligado *in solidum, l. post. litis, un. C. ex delict. defunct. 4.—17.* (9) Se exceptúa la accion de dolo, que no se hace perpetua por la contestacion de la demanda; pues ella debe promoverse y aun terminarse dentro de dos años, contados desde el dia en que se cometió el dolo. *l. optimum, 8. C. de dol. 2.—21.* (10) No sin razon agregó el Jurisconsulto el advervio *muchas veces* de que usa en la Regla; porque en algunas cosas, la contestacion de la demanda empeora la condicion del actor, pues que le quita la facultad de cambiar el título y de mudar la accion. *l. si quis stipulatus, 112. D. de verb. oblig. 45.—1. l. edita, 3. C. de edeudo. 2.—1.* (11)

(1) Ley 1.<sup>a</sup> t. 5. lib. 11. N. R.

(2) Véanse las leyes que se citan en las notas siguientes.

(3) Ley 3. t. 10. P. 3.<sup>a</sup>

(4) Ley 1.<sup>a</sup> t. 7. lib. 11. N. R. Art. 45. de la ley de 4. de Mayo de 1857.

(5) Ley 11. t. 15. P. 5.<sup>a</sup> Spino, *specul. testament. glos. 13. princ. n. 86.*

(6) Ley 7. t. 11. lib. 2. F. R., ley 8. t. 10. P. 3.<sup>a</sup>, ley 30. t. 29. P. 3.<sup>a</sup>, ley 16. t. 5. lib. 5. del Espéculo.

(7) Ley 25. t. 1.<sup>o</sup> P. 7.<sup>a</sup>, ley 23. t. 9. P. 7.<sup>a</sup>, ley 2 t. 14. P. 7.<sup>a</sup> Gomez, tom. 3. cap. 1.<sup>o</sup> n. 84.

(8) Ley 23. t. 9. P. 7.<sup>a</sup>

(9) Las leyes de la nota 7. y Gomez, tom. 3. cap. 1.<sup>o</sup> n. 85. §. *Ex quibus infertur.*

(10) Ley 6. t. 16. P. 7.<sup>a</sup>

(11) Curia Filípica, part. 1.<sup>a</sup> Juicio civil, §. 11. n. 19. con los autores que ahí cita, y Gomez, tom. 3. cap. 11. n. 8.

*de vi*, haeres non tenetur, nisi in quantum ad eum pervenit, sed lite contestata cum defuncto haeres tenetur in solidum. *l. unic. C. Ex delict. defunct.* Excipitur actio de dolo, quae non perpetuatur litis contestatione, sed intra biennium a die admissi doli debet moveri, atque etiam finiri, *l. fin. C. de dolo.* Non temere autem adjecit Jurisconsultus particulam *plerumque.* Quandoque enim litis contestatione conditio actoris fit deterior, quia tollit actori potestatem mutandi libelli, aut variandae actionis, *l. si quis stipulatus 112. ff. de verb. oblig. l. edita, et ibi DD. C. de edendo.*