

recho estricto, el fundo incurre en comiso; pero el daño que por ello le resulte al menor ó al pupilo, puede reclamarlo al tutor por la accion de tutela, ó bien pedir que se le restituya *in integrum* contra la caducidad del predio enfiteutico. *l. si tutoris, 23. C. de adm. tut. 5.—37. l. etiam, 5. C. si tut. vel curat. interver. 2.—25. (11)* Así lo nota *Placent. hic*, fundándose en que el pupilo no puede ser perjudicado por fraude ó negligencia de su tutor. *l. ideoque, 5. D. de dol. mal. 4.—3.*

Al §. Ubi Verba, 3.

Quando las palabras no están unidas por partículas conjuntivas, es bastante que se haga una de las dos cosas. (12)

ESPLICACION.

Es muy sabido que para que una proposicion copulativa sea verdadera, es necesario que lo sean todos los miembros de que se compone; y que para que lo sea una proposicion disyuntiva, es bastante que sea cierto alguno de sus extremos. *l. si heredi, 5. D. de condit. instit. 28—7. (15) Mynsig, ad §. pen. Inst. de*

tutelae á tutore, vel in integrum restituatur contra caducitatem a praedio emphyteutico, *l. si tutoris C. de adm. tuto. l. etiam, C. Si tut. vel curat. interv.* Ita notat *Placent. h.* per hanc regulam, quia pupillus jacturam pati posse non intelligitur, per socordiam vel fraudem tutoris *l. ideoque 5. ff. de dol. mal.*

Ad §. Ubi verba 3.

Ubi verba conjuncta non sunt, sufficit alterutrum esse factum.

EXPLICATIO.

Usitatum est, quod dicitur: Ad veritatem copulativae requiritur, utramque partem esse veram: Sed ad veritatem disjunctivae sufficit, si altera pars vera sit, *l. si haeredi 5. ff. de condit. instit. Mynsig. ad §. pen. Inst. de haered. instituend.* Quod postremum in hac regula explicatur. Quo

hered. instit. Esto último es lo que se explica en esta Regla, á la que se refiere tambien la canónica, *in alternativis, 70. de reg. jur. in 6.—5.—13.* que dice: "que en las obligaciones alternativas la eleccion es del deudor, y que basta que cumpla alguna de ellas." (14) Por lo que, si alguno ha prometido dar uno de dos esclavos, Pánfilo ó Stico, se libra de la obligacion, dando á su arbitrio cualquiera de los dos. Del mismo modo: si el marido ha prometido que, disuelto el matrimonio, restituirá la dote ó su estimacion, á él le corresponde elegir entre estos dos extremos el que mejor le parezca. *l. plerumque, 10. §. si res, 6. D. de jur. dot, 23.—3.*

Al §. final.

Se debe socorrer á las mugeres para defenderlas, y no para que calumnien mas fácilmente. (5)

ESPLICACION.

La razon de esta Regla es que el derecho auxilia á los engañados y no á los que engañan, y que las mugeres merecen

pertinet regula Canonica, *In alternativis electio est debitoris, et sufficit alterum adimpleri.* Unde qui promisit Stichum aut Pamphilum, alterutrum dando liberatur. Item si maritus soluto matrimonio dotem vel aestimationem dotis restituere promisit, utrum solvere velit, mariti est electio, *l. plerumque 10. §. si res, sup. de jur. dot.*

Ad §. fin.

Mulieribus tunc succurrendum est cum defraudantur, non ut facilius calumnientur.

EXPLICATIO.

Ratio est, quod deceptis et non decipientibus jura subveniant, foeminarumque simplicitas et infirmitas, non calliditas auxilium mereatur, *l. 2. §. 3. ad 80. Vell.* Quocirca si mulier bona sua per maritum patitur

consideracion para que se les socorra por su sencillez y debilidad, y no para que se proteja su malicia. *l. et primo, 2. §. sed ita, 5. D. ad Sl. C. Vellej. 16.—4.* (16) Así es que si una muger ha consentido en que el marido obligue como suyas propias las cosas que á ella pertenecen, y por esta causa ha prestado su dinero el acreedor, la muger en tal caso no podrá hacer uso del beneficio que le concede el Senadoconsulto Vellejano. *l. si sine voluntate, 5. C. de SC. Vellej. 4.—29.* Así como tampoco podrá hacerlo en el caso de que haya contratado por sí misma y en su provecho, como comprando ó arrendando algun fundo. *l. si adversarius, 10. C. eod. tit. 4.—29.* (17)

(1) Ley 26. t. 11. P. 5^ª

(2) La misma ley 26. t. 11. P. 5^ª Gomez, tomo 2. cap. 9. n. 4. al principio. Se repite lo que en otros lugares se ha dicho respecto de las estipulaciones; esto es, que las solemnidades que para ellas exigian las leyes romanas y las de Partida están abolidas por la ley 1^ª t. 1^º lib. 10. N. R. Así es que en el caso que se propone en el testo, si al promitente se le aceptó su oferta de cualquier modo, quedaria obligado, no en los diez que se le pidieron, sino en los veinte que ofreció, puesto que á ello tuvo voluntad de obligarse.

(3) Covarruv. *Variar. lib. 1.º cap. 2. n. 6.*

(4) Azevedo, *Consil. 34. n. 28.* y el mismo en la ley 5. t. 4. lib. 5. R. n. 1. y 2. donde alega la ley 19. t. 14. P. 3^ª y la 7. t. 14. P. 5^ª

(5) Véase á Covarruv. *Variar. lib. 1. cap. 2. n. 5.* donde trata con estension la materia de cuándo la parte se considera incluida en el todo.

(6) Mascardo, *de probat. conclus. 1219. n. 55. in verbis "qui enim totum dicit, nihil excludit."*

(7) Ley 15. t. 31. P. 3^ª ley 5. t. 11. P. 5^ª ley 17. t. 16 y ley 2. t. 19. P. 6^ª

(8) Las leyes de la nota anterior.

(9) El art. 5 del decreto de las Cortes Españolas de 8 de Junio de 1813, dispone que en los casos de arrendamientos de prédios rústicos por tiempo determinado si concluido este, el propietario ha dejado pasar tres ó mas dias sin reclamar el predio, se entienda renovado el contrato por un año, en los mismos términos que el celebrado al principio.

(10) Las leyes citadas en la nota 7 con excepcion de la primera.

(11) Leyes 21. t. 16. y 2. t. 19. P. 6^ª y ley 2. t. 7. lib. 3. F. R.

obligari, marito affirmante res esse proprias, et sic creditori mutuam pecuniam danti imponat, SCTo non iuvatur, *leg. si sine voluntate 5. Cod. rod.* Quemadmodum, nec iuvatur, si per se et pro se contrahat, praedictumque emat vel conducatur, *l. si adversarius 10. C. eod.*

(12) Ley 24. t. 11. P. 5^ª y ley 13. t. 14. P. 6^ª

(13) Ley 13. t. 4. P. 6^ª

(14) Leyes 23 y 24. t. 11. P. 5^ª Gomez, tomo 2. cap. 11. n. 38 y 39.

(15) Ley 3. t. 12. P. 5^ª vers. "Ca el derecho."

(16) La ley de la nota anterior, y ley 6. t. 19. P. 6^ª

(17) La muger que no es casada puede celebrar toda clase de contratos, obligándose en ellos como principal deudor, Ley 55 de Toro ú 11. t. 1^º lib. 10 N. R.

LEY CXI.

Cayo, lib. 2. al Edicto Provincial.

El pupilo que está próximo á la pubertad es capaz de hurtar y de hacer injurias.

§. 1.

No suelen pasar á los herederos las acciones penales provenientes de delito, como son las de hurto, daño injusto, rapiña é injurias.

La primera parte de esta Regla queda esplicada en la *l. fere, 108.* y la segunda en la *l. sicuti poena. 38. sup. h. t.*

LEY CXII.

Paulo, lib. 8. al Edicto.

Lo mismo es no tener por derecho accion alguna, que tenerla de tal modo, que pueda ser escludida por excepcion.

Se ha esplicado ya esta Regla en la *l. non videtur cepisse, 13. sup.*

L. CXI.

Cajus lib. 2. ad Edictum Provinciale.

Pupillum, qui proximus pubertati sit, capacem esse et furandi, et injuriae faciendae.

§. 1. In haereditatem non solent actiones transire, quae poenales sunt ex maleficio, veluti furti, damni, injuriae, vi bonorum raptorum, injuriarum.

Hujus l. primam partem exposui in *l. fere 108. sup. eod.* Alteram partem in *l. sicuti poena 38. sup. h. t.*

L. CXII.

Paulus lib. 8. ad Edictum.

Nihil interest, ipso jure quis actionem non habeat, an per exceptionem infirmetur.

De hac l. dixi ad *l. non videtur cepisse 13. sup. h. t.*

LEY CXIII.

Gayo, lib. 3. al Edicto Provincial.

Si aliquo se ha librido de una obligacion puede decirse que

En el todo se contiene tambien la parte.

La esplicacion de esta Regla se dió en la *l. in eo quod plus, 110.*

Esto es en suma lo que dice esta Regla y ella puede ilustrarse con un ejemplo: Los administradores que reciben dinero para promover á otro un negocio quedan obligados en el cambio para con las personas á quienes han prestado; pero están sujetos para el efecto á recibir el dinero al contado, sino también aquellos á quienes se les presta.

En las cosas oscuras debe atenderse á lo que sea mas verosímil, ó á lo que se acostumbre hacer las mas veces.

La esplicacion de esta Regla se dió en la *l. semper, 34.*

La esplicacion de esta Regla se dió en la *l. semper, 34.*

La esplicacion de esta Regla se dió en la *l. semper, 34.*

L. CXIII.

Gajus lib. 3. ad Edictum Provinciale.

In toto et pars continetur.

Hanc l. exposui in *l. in eo, quod plus 110.*

L. CXIV.

Paulus lib. 9. ad Edictum.

In obscuris inspicere solere, quod verisimilius est, aut quod plerumque fieri solet.

Haec l. exposita est in *l. semper 34. sup. eod.*

A LA LEY CXV.

Paulo, lib. 10. al Edicto.

Si alguno se ha librado de una obligacion, puede decirse que ha percibido. (1)

ESPLICACION.

Lo mismo es recibir dinero que librarse de una obligacion. Esto es en suma lo que dice esta Regla, y ella puede ilustrarse con un ejemplo: Los calumniadores que reciben dinero para promover á otro un pleito injusto, quedan obligados en el cuádruplo para con las personas á quienes han perjudicado; pero están sujetos á esta pena, no solo los que para el efecto han recibido el dinero al contado, sino tambien aquellos á quienes por tal motivo ha remitido el acreedor la obligacion de pagar, pues que se juzga que han recibido aquello que se les ha remitido. *l. quinetian, 2. D. cum l. in eum, 1. D. de calumniat. 3.—6.* (2) Así tambien se reputa que se hace una do-

AD L. CXV.

Idem lib. 10. ad Edictum.

Si quis obligatione liberatus sit, potest videri cepisse.

EXPLICATIO.

Paria sunt pecuniam accipere, vel ab obligatione liberari; quod haec regula in effectu tradit, et tali exemplo potest declarari: calumniatores, qui pecuniam accipiunt, ut alicui litem injustam moveant, tenentur parti laesae in quadruplum. Porro hac poena tenebitur, non solum cui pecunia realiter numerata est, ut alteri injustam litem moveret, sed et qui ab obligatione creditoris liberatus est; nam et hic accepisse videtur. *l. 2. ff. de calumniator.* Quemadmodum et qui alicui remisit debitum, donasse

nacion á aquel á quien se remite una deuda, porque lo mismo es dar que remitir. *l. si fundum, 81. §. Titio, 5. D. de legat. 1. lib. 30. l. si mulier, 10. D. de condict. caus. dat. 12.—4. (3)*

§. Non potest.

No se juzga que ha percibido el que estipuló, si puede ser removido en virtud de alguna excepcion.

Queda explicado este §. en la *l. non videtur, 13. sup.*

(1) Lopez, en la glos. 5. á la ley 9. t. 4. P. 5.^o Gomez, tomo 2. cap. 4. n. 9.

(2) Ley 22. t. 1.^o P. 7.^o glos. 21, ley 6. t. 17. P. 1.^o glos. 3, ley 6. t. 4. P. 3.^o glos. 3. al fin. Téngase presente que la pena del cuádruplo, que impone la primera de estas leyes, ha caido en desuso hace mucho tiempo; y que las transacciones de que ella habla, no pueden tener hoy lugar en los delitos que afectan la vindicta pública, respecto de los cuales el juez procede de oficio, aun cuando el acusador desista de su acusacion.

(3) Ley 1.^o t. 14. P. 5.^o glos. 2. ley 41. del mismo título y Partida, glos. 1.^o Gomez, tomo 2. cap. 4. n. 9.

videtur. Paria enim sunt dare et remittere, *leg. si fundum 81. §. Titio, ff. de leg. 1. l. si mulier, ff. de condict. causa. 12. 4.*

§. Non potest.

Non potest videri accepisse, qui stipulatus, potest exceptione summoveri.

§. Non potest, explicatus in *l. non videtur 13. supr. h. t.*

A LA LEY CXVI.

Ulpiano, lib. 11. al Edicto.

Nada es tan contrario al consentimiento en que se apoyan los juicios de buena fé, como la fuerza y el miedo; y el aprobarlo sería contra las buenas costumbres. (1)

ESPLICACION.

Ningun contrato puede iniciarse ó perfeccionarse sin que intervenga el consentimiento: este debe ser libre y espontáneo, ageno de toda clase de error, fuerza ó miedo. De aquí es que si alguno por error, fuerza ó miedo ha hecho algo que le perjudique, el Pretor le concede la restitucion *in integrum*. *l. utilitas, 1. l. sive per status, 2. D. de in int. restitut. 4.—1.* (2) Porque el Pretor, como intérprete y guardian de la equidad, no aprueba la obligacion que ha tenido por origen la fuerza ó el miedo. Pero para esto es necesario que el miedo ó fuerza que haya intervenido sea irresistible y justo; no de aquellos que solo pueden afectar á un hombre necio ó medroso, sino tales

AD L. CXVI.

Ulpianus lib. 11. ad Edictum.

Nihil consensui tam contrarium est, qui bonae fidei iudicia sustinet, quam vis atque metus: quem comprobare, contra bonos mores est.

EXPLICATIO.

Nullus omnino contractus sine consensu iniri et perfici potest, qui consensus debet esse liber et spontaneus ab omni errore, vi et metu vacuus. Unde si quid per errorem, vim aut metum gestum est, eoque nomine quis in captionem incidit, Praetor restitutionem in integrum pollicetur, *l. 1. et 2. sup. de restit. in integr.* Praetor enim tanquam aequitatis custos et interpres illam obligationem non approbat, quae per vim aut metum extorta est. Requiritur autem ut sit enormis vis et justus metus, qui non

que pudieran intimidar y hacer obrar á un varon constenje. *l. metum, 6. D. quod. met. caus. 4.—2.* (3) El justo miedo en virtud del cual concede á alguno el Pretor la restitucion *in integrum*, y rescinde lo que por su causa se ha hecho, es aquel que se refiere á la pérdida de la vida, á tormentos corporales, prisiones ó deshonor. *l. si per vim, 4. l. non interest, 5. l. s; donationibus, 7. C. de his quae vi met. caus. 2.—20. l. interpositas, 15. C. de transact. 2.—4.* (4) El Pretor reprueba y rescinde todo lo que de tal modo se ha hecho, porque nada es tan contrario al consentimiento como la fuerza y el miedo, y el aprobarlo sería inmoral.

Al §. final.

No es engañado el que sigue el derecho público. (5)

ESPLICACION.

Se dice que ha sido engañado el que ha recibido algun perjuicio, producido por inicuas astucias; pero no el que ha hecho algo siguiendo el precepto y la razon del derecho público. Es-

in vanum hominem, id est, stultum et ratione carentem, seu meticulousum, sed qui in constantissimum virum cadit, *l. metum 6. sup. quod metus caus.* Ille itaque justus metus dicitur, propter quem Praetor aliquem in integrum restituit, et quod factum est, rescindit, quando quid ab aliquo extortum est per metum mortis, cruciatum corporis, carceris, verberum, *l. 4. 5. et 7. C. De his quae vi metus caus. l. interpositas 13. C. de transact.* Haec omnia Praetor tanquam illicite gesta improbat et rescindit, quia nihil consensui tam contrarium est, quam vis atque metus, quem comprobare contra bonos mores est.

Ad §. fin.

Non capitur, qui jus publicum sequitur.

EXPLICACION.

Qui iniquis modis circumscriptus laeditur, is decipitur, non autem qui juris publici rationem et praescriptum secutus contraxit. Quae regula

ta Regla se refiere y aplica, tanto á los mayores, como á los menores de edad. Así es que si un menor de veinticinco años compra una cosa que le sea necesaria, y esta perece despues por caso fortuito; el menor en tal caso no goza de la restitucion, porque obró segun el derecho público, y porque intentó mejorar su condicion, apoyándose en el mismo derecho. *l. verum, 11. §. sciendum est, 3. D. de minor. 4. —4. (6)* Ni los mayores de edad son restituidos por razon de que hayan comprado ó vendido una cosa en mas ó menos de lo que vale, porque naturalmente está permitido á los que contratan especular en la compra y venta de las cosas: *l. in causae, 16. §. idem Pomponius, 4. D. de minor. 4. —4. (7)* á no ser que de tal engaño resulte que se ha comprado la cosa en un precio que exceda en mas de una mitad al que justamente tenga, ó que se ha vendido por menos de la mitad de su legítimo valor, pues en tal caso procede el remedio de la *l. rem maioris, 2. C. de rescind. vend. 4. —44. (8)* Otro ejemplo notable de esta Regla se presenta en la *l. inter. eos, 51. D. cum inter fidejussores, 4. D. de fidejuss. 46. —1.* en la que se dice que el menor de veinticinco años, que segun la prescripcion del de-

tam ad majores quam ad minores refertur. Proinde si minor XXV. annis rem necessariam emit, eaque postmodum casu fortuito interiit, cum jure communi sit usus, non est restituendus. Conatus enim fuit rem suam meliorem facere publico juris auxilio, *l. verum, §. sciendum ff. de minor.* Sic nec majores restituuntur, licet dicant se rem minoris vendidisse, aut pluris emisse, quam valebat, quia naturaliter permissum est contrahentibus, se invicem in pretio circumvenire, *l. in causae 16. §. 4. sup. de minor.* nisi ultra dimidium justii pretii quis deceptus sit, quo casu habet remedium *l. 2. C. de rescind. vend.* Aliud exemplum notabile ad hanc *l.* proponitur in *l. inter eos 51. §. pen. ff. de fidejuss.* Ubi minor XXV. annis, qui ex praescripto juris communis, actionem inter fidejussores tum temporis solvendo existentes, divisit, restitui in integrum non potest, si post litem contestatam quidam ex fidejussoribus solvendo esse desierit, cum jure communi hoc casu usus sit, atque idcirco deceptus videri non possit.

recho comun, dividió la accion de los fiadores, solventes todos á la razon; no puede pedir restitucion, si despues de contestada la demanda, algunos se hayan hecho insolventes, porque obró segun el derecho comun, y no puede decirse por lo mismo que ha sido enganado. (9)

- (1) Ley 28. t. 11. y ley 49. t. 14. P. 5^a, ley 15. t. 2. P. 4^a y ley 7. t. 33. P. 7^a, ley 5. t. 13. P. 3^a y ley 56. t. 5. P. 5^a
- (2) Las leyes de la nota anterior.
- (3) Ley 15. t. 2. P. 4^a y ley 7. t. 33. P. 7^a
- (4) Ley 56. t. 5. P. 5^a, ley 28. t. 11. P. 5^a, ley 15. t. 2. P. 4^a, ley 11. al fin, t. 4. P. 5^a, ley 3. al principio, t. 5. P. 5^a y ley 7. t. 33. P. 7^a
- (5) Véase á Cuyacio en su comentario á este §. tomo 8. col. 820. lit. B.: edicion Napolitana de 1758.
- (6) Ley 3. t. 25. P. 3^a glos. 4., ley 2. t. 19. P. 6^a glos. 4., ley 4. t. 14. P. 5^a glos. 6.
- (7) Véase á Gothofredo en sus notas á esta ley, donde observa con razon que en conciencia todo engaño es reprobado. Véase tambien á Covarruv. *Variar. lib. 2. cap. 3. n. 2.* donde trata de la acepcion en que debe tomarse el adverbio *naturaliter* de que usa la ley.
- (8) Ley 56. t. 5. P. 5^a ley 2. t. 1. lib. 10. N. R. Gomez, tom. 2. cap. 2. n. 22.
- (9) Lopez, en la glos. 7. á la ley 8. t. 12. P. 5^a

L. CXVII

Paulus lib. 11. ad Edictum

Prætor honorum possessorum hæreditis loco in omni causa habet

Lex Paulus 117. declarata est in l. hæreditas 59.

L. CXVIII

Ulpianus lib. 12. ad Edictum

Qui in servitute est, hæreditate non potest nisi cum possiderit, possidet non videtur

Lexem 118. non explicamus propter hæreditatem servorum observantiam

recho comun, dividida la accion de las partes, solvientes todos a la razon, no puede pedir restitucion, si despues de contestada la demanda, algunos se hacen no insolventes, porque obró segun el derecho comun, y no puede decirse por lo mismo que ha sido engañado.

LEY CXVII.

Paulo, lib. 11. al Edicto.

En toda causa el Pretor reputa como heredero al poseedor de los bienes.

Se esplicó ya esta Regla en la *l. heredem, 59. sup.*

LEY CXVIII.

Ulpiano, lib. 12. al Edicto.

El esclavo no puede usucapir, porque no parece que pueda posseder el que es poseído.

Se omite explicar esta ley por ser ya desusada la materia á que se refiere.

L. CXVII.

Paulus lib. 11. ad Edictum.

Praetor bonorum possessorem haeredis loco in omni causa habet.

Lex Praetor 117. declarata est in *l. haeredem 59.*

L. CXVIII.

Ulpianus lib. 12. ad Edictum.

Qui in servitute est, usucapere non potest: nam cum possideatur, possidere non videtur.

Legem 118. non explicuimus propter materiam servorum absolutam.

engañaría el que perdiese ó abandonase una posesion que ya hubiese adquirido. **A LA LEY CXIX.** Así el deudor que omite una posesion, que pudiere haberse en virtud de un Edicto. **Ulpiano, lib. 13. al Edicto.** No engaña el que solo omite la posesion. (1)

ESPLICACION.

El que no puede engañar una cosa, tampoco puede transferir su dominio, ni consentir en la usucapion, ni constituir servidumbre sobre ella, ni perderla por falta de uso, ni darla en usufructo, ni hipotecarla, ni darla en infiteusis, ni otras cosas semejantes. *l. sancimus, 7. D. de reb. alien. non alien. 4. — 54. l. alienationis, 28. D. de verb. signif. 50. — 16. (2)* No se comprende en lo dicho el que no aprovecha la ocasion de adquirir. El que omite, pues, la posesion, no se puede decir que engaña. *text. hic.* Nótese bien que debe leerse el testo de esta manera: "non alienat qui omittit possessionem," y no "qui amitit," esto es, que debe entenderse de una posesion que aun no se ha tomado, porque en el otro sentido, ciertamente

AD L. CXIX.

Ulpianus lib. 13. ad Edictum.

Non alienat, qui dumtaxat omittit possessionem.

EXPLICATIO.

Qui prohibitus est alienare, prohibetur dominium transferre, usucapionem permittere, servitutem constituere vel non utendo amittere, usumfructum concedere, hypothecam dare, in emphyteusim elocare et id genus plura, *text. in l. sancimus. Cod. de reb. alien. non alienand. leg. alienationis 28. ff. de verb. signif.* Ab his excipe eum, qui tantum occasione acquirendi non utitur. Unde qui omittit possessionem, non dicitur alienare, *text. hic.* notandum autem, quod legendum sit hoc loco, *non alienat,*

enagenaria el que perdiese ó abandonase una posesion que ya hubiese adquirido *l. item si res, 4. §. Pedius, 2. D. de alienand. jud. mut. caus. 4.—7.* (3) Asi, el deudor que omite una posesion, que pudiera adquirir, no puede decirse que enagene en fraude de sus acreedores. *l. quod autem, 6. pr. D. quae in fraud. credit. 42.—8. l. alienationis, 28. D. de verb. signif. 50.—16.* (4) En esta última ley se dice, que no parece que enagena el que no se aprovecha de la ocasion que se le presenta de adquirir alguna cosa: como el que omite, v. gr. una herencia, ó no hace uso de la eleccion que se le haya concedido, dentro del tiempo que se haya determinado.

(1) Ley 10. t. 33. P. 7.^o

(2) Ley 1.^o t. 14. P. 1.^o, ley 10. t. 33. P. 7.^o, López, en la glos. 3. á la ley 43. t. 5. P. 5.^o, Hermosilla, en la glos. 3. á la ley 43. t. 5. P. 5.^o n. 1.

(3) Concuerta con esta ley la 1.^o t. 12. lib. 1.^o F. R. que dice, que la cosa sobre que se ha promovido juicio, no puede ser vendida, ni enagenada, "ni traspueta del lugar donde es á otro." Véase tambien la ley 30. t. 2. P. 3.^o y la 5. t. 7. P. 3.^o

(4) Razon de la ley 5. t. 11. P. 4.^o y en ella su glos. 3. López, en las glos. 2. y 5. á la ley. 13. t. 10. P. 5.^o Molina, *de primogen lib. 2. cap. 3. n. 43 y 44.* Gómez, tomo 2. cap. 14. n. 14. §. *Tertio extendit.* Spino, *Specul. testam. glos. 8. princ. n. 51.* Véase, sin embargo, á Carleval, *de judic. tit. 3. Disput. 25. n. 16.* que dice, que cuando el deudor lo sea por causa onerosa, defraudará á sus acreedores, repudiando la herencia que se le haya dejado; y que por lo mismo está en obligacion de admitirla.

L. CXX.

qui omittit possessionem, non vero amittit, id est, qui possessionem non adipiscitur, et acquirit, quae nondum ad eum pervenerat, alias certum est eum alienare, qui possessionem amittit, id est, quaesitam derelinquit, l. item si res 4. §. Paedius ff. de alien. jud. mut. cau. fact. Sic non alienat debitor quasi in frudem creditorum, qui dumtaxat omisit possessionem eam quam potuit acquirere. l. quod autem 6. ff. in fraud. cred. l. alienationis §. 1. ff. de R. S. ubi dicitur: Non videtur alienare, qui occasione acquirendi non utitur, veluti qui haereditatem omittit, aut optionem intra certum tempus datam non amplectitur.

LEY CXX.

Paulo, lib. 13. al Edicto.

Nadie puede dejar á su heredero mas comodidades que las que el mismo tuvo.

Queda explicada esta Regla en la *l. nemo plus juris, 54. supra.*

A LA LEY CXXI.

Paulo, lib. 13. al Edicto.

El que no hace lo que debe hacer, se reputa que hace lo contrario, por cuanto que no hace; y el que hace lo que no debe hacer, no se considera que haga lo que se le ha ordenado hacer. (1)

ESPLICACION.

En esta Regla indica enigmáticamente el Jurisconsulto que se puede incurrir en culpa, ya por omision y ya por comision.

L. CXX.

Paulus lib. 13. ad Edictum.

Nemo plus commodi haeredi suo relinquit, quam ipse habuit.

Haec lex exposita est in *l. nemo plus juris 54.*

AD L. CXXI.

Idem lib. 13. ad Edictum.

Qui non facit quod facere debet, videtur facere adversus ea, quae non facit; et qui facit, quod facere non debet, non videtur facere id, quod facere jussus est.

EXPLICATIO.

Per aenigma quoddam Jurisconsultus hic indicat, culpam consistere tam in omittendo, quam in committendo, veluti si haeres non impleverit

Y así, el heredero que no haya cumplido las disposiciones testamentarias, cae en la pena del que obra contra la voluntad del testador, y queda privado de la herencia y de toda utilidad que debiera resultarle del testamento. *Nov. 1. cap. 1 in princ. de haered. et Falcid.* (2) Esto quiere decir, que el que omite y no hace lo que debiera hacer, es tan culpable como el que hace lo contrario de lo que debiera; porque lo mismo es no hacer, que hacer ilegítimamente ó de una manera indebida. *l. quotiens, 6. D. qui satisd. cogant. 2.—8, (3)* Así también, el que al ordenar su testamento no hiciere (como debía) mencion en él de un hijo que tenga bajo su potestad, se supone que no hizo tal testamento, *§. nominatim, 1. Inst. de exhered. liber. 2.—13, (4)* porque lo mismo es no hacer algo, que hacerlo de manera que resulte nulo lo hecho.

(1) Carleval, de judic. t. 1. Disp. 2. n. 518.

(2) Ley 8. t. 10. P. 6.^o y su glos. 1.^o

(3) Gomez, tomo 2. cap. 13. n. 8.

(4) Ley 3. t. 7. P. 6.^o En este caso, el testamento valdria en cuanto á los legados y demas disposiciones del testador hasta donde alcanzase la parte de que pudo disponer sin perjudicar la legitima del hijo. Ley 1.^o t. 18. lib. 10. N. R. Téngase presente lo dispuesto en los artículos 13 y 26 de la ley de 10 de Agosto de 1857 en cuanto á la desheredacion de los hijos.

in testamento disposita, incurrit in poenam facientis contra voluntatem testatoris, et haereditate omnique lucro, quod ex testamento accepit, privatur. *§. Principio igitur, Novell. 1. de haer. et Falcid.* Proinde qui cessat, et non facit quod facere debet, aequo est in culpa, atque si aliter quam jussus est, faceret. Nam paria sunt non facere, vel minus legitime, aut non debito modo quid facere, *l. quoties sup. qui satisd. cog.* Sic si quis testamentum fecerit, et in eo (quod facere non debet) silentio filium quem habet in potestate praeterierit, non videtur testamentum fecisse, *§. 1. Inst. de exhaered. lib.* Paria enim sunt non fieri aliquid, vel nulliter fieri.

EXPLICATIO.

Per sententiam quoddam jurisconsultus hic indicat, culpam consistere tam in omitendo, quam in committendo, veluti si haeres non impie-

LEY CXXII

Gayo, lib. 5. al Edicto Provincial.

La libertad es la mas favorable de todas las cosas.

Se omite explicarla por tratarse en ella de la esclavitud.

A LA LEY CXXIII.

Ulpiano, lib. 14. al Edicto.

Ninguno puede obrar legalmente en nombre ajeno. (1)

ESPLICACION.

Se habia establecido antiguamente que nadie pudiese obrar en nombre de otro, á no ser por el pueblo, por la libertad ó por la tutela. *Inst. de iis per quos ag. possum. in pr. 4.—10. (2)* Nosotros espondremos la Regla acomodándola al actual uso del foro, y omitiendo las sutilezas del derecho antiguo. Nadie,

L. CXXII.

De servis praetereo.

AD L. CXXIII.

Ulpianus lib. 14. ad Edictum.

Nemo alieno nomine lege agere potest.

EXPLICATIO.

Olim in usu fuit, ut alieno nomine agi non posset, nisi pro populo, pro libertate, pro tutela, *Inst. de iis per quos ag. possum. nos omissis juris antiqui ambagibus, regulam ad usum fori accommodabimus. Nemo ergo sine*