

A LA LEY CXLIX.

Ulpiano, lib. 67. al Edicto.

El que recibe lucro por otra persona, debe hacer lo que esta tenia obligación de hacer. (1)

ESPLICACION.

Esta Regla se aplica no solo á los sucesores universales, sino tambien á los singulares, y esplica en pocas palabras que el que recibe alguna utilidad de la persona de su autor debe sufrir tambien la incomodidad que le correspondá. Por esto es, que el hijo ó cualquier heredero extraño no puede contrariar lo que hizo el testador: y así, si la madre vendió la cosa del hijo, este no puede vindicarla ni pedir su evicción en el caso en que sea heredero de la madre. *l. cum à matre, 14. C. de rei vendicat. 5.—52.* (2) Así tambien, si el padre ha encomendado á su hijo algun comercio ó negociacion, puede reclamarse al padre en virtud de la accion institoria, lo que se ha prestado

AD L. CXLIX.

Ulpianus, lib. 67. ad Edictum.

Ex qua persona quis lucrum caepit, ejus factum praestare debet.

—EXPLICATIO.—

Regula haec locum habet non solum in universalibus, verum etiam in singularibus successoribus: et hoc paucis explicat, quod qui lucrum ex persona sui authoris affectat, etiam incommodum sentiat. Quare filius, aut etiam quilibet alius extraneus haeres non potest venire contra factum testatoris. Si itaque mater rem filii vendidit, filius non potest rem venditam vindicare aut evincere, si matris haereditatem obtinet, *leg. cum a matre, C. de rei vindic.* Item si pater filium tabernae, vel negotiationi praefecit, convenitur de pecunia mutuo filio data, actione institoria, ut

al hijo, en razon de que por este adquiere lucro. *l. aequum, 1. l. in eum, 49. §. tabernae, 2. D. de instit. 14.—5.* (3) A esta Regla pertence tambien la *l. Pomponius, 15. §. cum quis, 1. D. de acquir. posses. 41.—2.* en la que se dice que cuando alguno quiere hacer uso del adminiculo y accesion de la posesion que se deriva de la persona de su autor, deberá servirse de él con las mismas causas y vicios á que estaba afecto. (4) Se limita esta Regla en los donatarios, porque estos no estan obligados por el dinero ageno del donante, en razon de que no son sucesores universales de este. *l. aeris alieni, 15. C. de donat. 8.—54.* (5) Se limita tambien en el heredero que ha sucedido al difunto haciendo inventario de sus bienes, pues tal heredero no queda obligado por el hecho de aquel, ni al pago de sus deudas, sino hasta donde alcance el caudal hereditario. *l. scimus, 22. §. etsi praefatam, 4. C. de jur. deliber. 6.—50.* (6) Nótese que la renuncia que haga una madre de la herencia de su padre no perjudica á los nietos de este respecto de los bienes del abuelo, si la renunciante muere antes que la hija, y viviendo todavia el abuelo; pero lo contrario sucede si muere

puta ex cujus persona lucrum quoque expectat, *l. 1. et l. in eum ff. de instit. act.* Ad hanc regulam pertinet *l. Pomponius 13. §. 1. ff. de acq. poss.* ubi dicitur, quod si quis velit uti adminiculo et accessione possessionis ex persona sui authoris, cum sua causa et suis vitiis uti debebit. Limitatur haec regula in donatariis. Nam donatarius non tenetur propter aes alienum donatoris, quia non est universalis successor donatoris, *l. aeris alieni 15. C. de donat.* Secundo haeres qui succedit defuncto facto inventario, non tenetur praestare factum defuncti, neque tenetur ad debita defuncti exsolvenda ultra vires haereditatis, *leg. ult. §. et si praefatam C. de jnr. delib. Dec. h. num. 2.* Illud singulariter notandum, quod aliud obtinet in renuntiatione haereditatis, quae a matre facta nepotibus non nocet in bonis avi, si mater ante filiam vivo adhuc avo moriatur: secus si post, nam filii seu nepotes non petunt, quod ad matrem pertinuit, jure haereditario, sed veniunt jure proprio, cui renuntiatum non fait; ergo filii non sunt obligati hoc pacto matris renuntiantis, *arg. l. si ex patris 10. §. in fin. ff. de bon. libertat.*

despues; porque los hijos ó nietos no reclaman por derecho hereditario lo que perteneció á la madre, sino que se presentan con un derecho propio á que no han renunciado, y en consecuencia los hijos no están obligados en virtud de la renuncia de la madre. *arg. l. si ex patronis, 10. in fin. D. de bon libert. 58.—2. (7)*

(1) Lopez, en la glos. 5. §. "Sed quid de illis" á la ley 2. t. 2. P. 7.^o

(2) Ley 24 al fin, t. 13. P. 5.^o y su glos. 10. Gomez, tom. 1.^o cap. 3. n. 3. in medio.

(3) Ley 7. t. 21. P. 4.^o Es de advertir que para que el padre quede obligado en tal caso por lo que se ha prestado á su hijo, es necesario que el préstamo se haya hecho con relacion á los negocios de que el hijo está encargado. Así lo dispone la ley citada. Véase su glos. 3.

(4) Lopez, en la glos. 2. al medio á la ley 11. t. 4. P. 6.^o Covarruv. *Relect. cap. possessor, part. 2. §. 9.* desde el principio.

(5) Lopez, en la glos. 1.^o al medio á la ley 2. t. 9. P. 6.^o

(6) Leyes 5 y 7. t. 6. P. 6.^o

(7) El artículo 10 de la ley de 10 de Agosto de 1857 prohibe toda clase de convenio en virtud del cual se disminuya la legitima de los descendientes; de donde parece inferirse que tampoco podrán renunciar los descendientes en vida de sus ascendientes la herencia que les corresponde, y menos aun si esto ha de ceder en perjuicio de sus hijos.

LEY CL.

Ulpiano, lib. 68. al Edicto.

Conviene que sea igual la condicion del que posee ó tiene á la de aquel que con dolo malo dejó de poseer ó tener.

Esta Regla se ha explicado ya en la *l. qui dolo, 151. sup.*

LEY CLI.

Paulo, lib. 64. al Edicto.

Ninguno hace daño ó injuria, sino aquel que hace lo que no tiene derecho de hacer.

Queda explicada esta Regla en la *l. nullus videtur, sup. 55.*

L. CL.

Ulpianus, lib. 68. ad Edictum.

Parem esse conditionem oportet ejus, qui quid possideat vel habeat: atque ejus, cujus dolo malo factum sit, quo minus possideret vel haberet.

Lex, Parem, explicata *sup. in l. qui dolo 131.*

L. CLI.

Paulus, lib. 64. ad Edictum.

Nemo damnum facit, nisi qui id fecit, quod facere jus non habet.

Lex nemo, *sup. l. nullus videtur 55. exposita est.*

A LA LEY CLIII.

Ulpiano, lib. 69. al Edicto.

Segun derecho, todo lo que se haga por fuerza incide en el crimen de fuerza pública ó de fuerza privada. (1)

Esta Regla se ha explicado en el dolo. 131. sup.

ESPLICACION.

La fuerza es de dos clases: pública ó privada. Luego el que hace fuerza incurre en la pena que se aplica á alguna de las dos. *test. hic.* Fuerza pública es la que se hace con armas, como la que se infiere, v. gr., invadiendo una granja, una nave ó una casa agena, ó la que cometen algunos hombres armándose para promover un motin ó asonada, ó la que se hace cuando dolosamente se encierra ó se roba á un hombre. *tot. tit. D. ad leg. Jul. de vi publ. 48.—6. et tot. tit. C. eod. 9.—12.* (2) La pena que se aplicaba al que cometía esta fuerza era la de-

AD L. CLII.

Ulpiano, lib. 69. al Edicto.

Ulpianus, lib. 69. ad Edictum.

Hoc jure utimur, ut quicquid omnino per vim fiat, aut in vis publicae, aut in vis privatae crimen incidat.

EXPLICATIO.

Vis duplex est: publica aut privata. Ergo qui vim fecit, in vis publicae vel privatae poenam incidit. *test. hic.* Vis publica est, quae armis infertur; videlicet si villa, navis, aut domus alicujus oppugnetur, si turbae seditionisve faciendae causa, homines quis in armis habeat, si quis dolo malo hominem concludat, obsideat, et diripiat, *tot. tit. ff. et Cod. ad*

portacion; §. *Item lex Julia de vi publica, 8. Inst. de publ. jud. 4. 18.* (3) en cuyo lugar se aplica hoy la llamada *bannum imperiale* que consiste en la confiscacion de todos los bienes y en la facultad que se concede á cualquiera de maltratar la persona y bienes del condenado. *Sich. in l. 3. C. de pign. Mynsing. ad d. §. item, lex Julia.* Fuerza privada es la que se ejerce sin armas, como la que hace el que reuniendo hombres desarmados, arroja á otro de su fundo ó lo maltrata. *l. si quis aliquem, 5. D. ad leg. Jul. de vi privat. 48.—7.* (4) Tambien comete esta fuerza el acreedor que sin mandato del juez ocupa los bienes de su deudor. *l. si creditor, 8. D. eod. 48.—7.* (5) La pena del que comete esta fuerza es la confiscacion de la tercera parte de los bienes y la nota de infamia. *l. de vi, 1. l. hac lege. 2. D. eod. 48.—7.* (6) Parece que el sentido de esta ley es que aquel que hace fuerza, no solo queda obligado á la pena en virtud de la ley Julia de fuerza pública y de fuerza privada, sino que tambien puede ser demandado civilmente por el interdicto, *unde vi et de vi armata. l. si praeses, 32. D. de poen. 48.—19. l. si de possessione, 4. C. unde vi, 8.—4.* (7)

leg. Juliam de vi publicae. Hujus vis publicae poena est deportatio, §. *item lex Julia 8. Institut. de public. jud.* In cujus locum hodie moribus successit *bannum Imperiale*, cujus poena est publicatio omnium bonorum, cum libertate omnibus permessa violandi personam, corpus et bona banniti. Vulgo, SEIN LEIB UND GUT IST DEN VOGELN IN DER LUFFT FREY. *Sich. in l. 3. C. de pign. Mynsing. ad d. §. item, lex Julia.* Privata vis est, quae sine armis committitur; veluti si quis convocatis hominibus alium sine armis de fundo suo dejecit, pulsavit aut verberavit, *l. 5. ff. ad l. Jul. de vi priv.* Item qui res debitoris sine Judicis autoritate occupavit. *l. ult. ad l. Jul. de vi privata.* Hujus poena est publicatio tertiae partis honorum, una cum irrogatione infamiae, *ll. 1. et 2. ff. ad l. Jul. de vi priv.* Sensus hujus legis hic esse videtur, eum qui vim fecit, non solum criminaliter ex lege Julia de vi publica et privata, sed etiam civiliter per interdictum, *unde vi et de vi armata* conveniri posse, *l. si praeses, sup. de poenis, l. si de possessione, C. unde vi.*

§. Dejiçit.

El que da comision para que se arroje, arroja él mismo.

Se ha explicado ya este §. en la *l. semper, 60. sup.*

§. Final.

En los contratos en que entra la prestacion del dolo ó la buena fé, el heredero está obligado solidariamente.

Se hizo la explicacion de este §. en la *l. sicuti, 38. sup.*

- (1) Leyes 8. 9. y 10. t. 10. P. 7.^o
- (2) Las leyes de la nota anterior y las de los títulos 11. y 15. lib. 12. N. R.
- (3) Las leyes citadas en las notas anteriores imponen diversas penas á los que hagan fuerza con armas, segun los casos y circunstancias; pero ellas, como la mayor parte de nuestras leyes penales, han caido en desuso, y las penas que hoy se aplican por esos delitos son arbitrarias, segun el prudente albedrio de los tribunales.
- (4) Ley 8. t. 10. P. 7.^o, ley 26. t. 1.^o P. 6.^o glos. 1.^o. ley 14. t. 10. P. 7.^o Véase á Gomez, tom. 3. cap. 4.
- (5) Ley 14. t. 10. P. 7.^o
- (6) Diversas son las penas en que por nuestras leyes incurre el que comete esta clase de fuerza; y así, v. gr., el que impide á otro que haga testamento, pierde el derecho que por cualquier título pudiera tener á los bienes del difunto. Ley 26. t. 1.^o P. 6.^o El que de propia autoridad se apodera de los bienes de su deudor, pierde la deuda. Ley 14. t. 10. P. 7.^o En cuanto á la pena corporal, en los casos en que deba aplicarse, téngase por repetido lo que se ha dicho en la nota 3.
- (7) Ley 9. t. 10. P. 7.^o que dispone que los que hiciesen fuerza, no solo sufran la pena á que se hayan hecho acreedores, sino que indemnizen de todos los perjuicios que por el hecho se hayan ocasionado.

§. Dejiçit 1.

Hic §. explicatus *sup.* in *l. semper. 60.*

§. Fin.

§. Ult. explicatus est cum *l. sicuti 38. supr. h. t.*

LEY CLIII.

Paulo, lib. 65. al Edicto.

Ordinariamente nos libramos con actos contrarios á aquellos con que nos hemos obligado. Cualquiera que sea la manera de adquisicion, perdemos lo adquirido con actos contrarios á aquellos por medio de los cuales adquirimos. Y así como no puede adquirirse la posesion sin el concurso del ánimo y del cuerpo, así tampoco puede perderse, sino interviniendo actos contrarios á aquellos modos de adquirirla.

De esta Regla se habla ya en la *l. nihil tam naturale, 35. sup.*

LEY CLIV.

Ulpiano, lib. 60. al Edicto.

Cuando es igual el delito de dos, es peor la causa del demandante y mejor la del poseedor. Así sucede cuando al demandante se opone la excepcion de dolo; pues no se admite la réplica que este pudiera hacer, diciendo que tambien el reo habia obrado con dolo en el negocio.

El principio de esta Regla se ha explicado ya en la *l. in pari, 128. sup.*

L. CLIII.

Paulus, lib. 65. ad Edictum.

Fere quibuscumque modis obligamur, iisdem in contrarium actis liberamur. Cum quibus modis acquirimus, iisdem in contrarium actis amittimus. Ut igitur nulla possessio adquiri nisi animo et corpore potest: ita nulla omittitur, nisi in qua utrumque in contrarium actum.

De hac lege 153. dixi ad *l. Nihil tam naturale 35.*

L. CLIV.

Ulpianus, lib. 60. ad Edictum.

Cum par delictum est duorum, semper oneratur petitor, et melior habetur possessoris causa, sicut fit cum de dolo excipitur petitoris: neque enim datur talis replicatio petitori, AUT SI REI QUOQUE IN EA RE DOLO ACTUM EST.

Initium hujus legis exposui ad *l. in pari 128.*

Al §. Final.

A aquel debe ser permitido exigir la pena, que no ha incurrido en ella. (1)

ESPLICACION.

Cuando uno mismo está sujeto á pena, no puede obligar á otro á la solucion de ella. Así es que, si uno se ha hurtado alguna cosa cuya posesion haya perdido después, no será el ladrón el que tenga la accion de hurto, sino el dueño á quien le fué hurtada. Así se establece en la *l. qui re, 76. §. si quis, 1. D. de furt. 47.—2.* (2) donde se dice que no se da la accion de hurto, sino á quien tiene interes en la cosa por una causa honesta. Pongamos otro ejemplo: se ha pactado entre el propietario de una casa y su inquilino, que si el primero hiciere dejar la casa al segundo antes de cuatro años, le pagará diez escudos en calidad de pena. El inquilino no pagó la renta anual que por el arrendamiento debia pagar. Se pregunta, pués: ¿podrá el propietario despedir al inquilino sin temor de incur-

Ad §. Fin.

Illi debet permitti poenam petere, qui in ipsam non incidit.

EXPLICATIO.

Qui ipse poenae est obnoxius, non potest alium ad poenae solutionem compellere. Unde si quis rem aliquam furto substraxit, cujus possessio ne deinde cadat, fur actionem furti non habebit, sed dominus, cui furtum factum est, furti actionem intentabit, *l. qui re 76. §. 1. ff. de furt. ubi dicitur, quod nulli detur actio furti, nisi ei, cujus ex honesta causa interest.* Aliud exemplum finge: Convenit inter locatorem domus et inquilinum, ut si locator expulerit inquilinum intra quadriennium, poenae nomine 10. persolvat. Conductor non solvit annuam pensionem pro conducción debitam. Quaeritur, an sine metu poenae expelli possit? Respon-

rir en la pena convenida? Se responde que bien puede hacerlo, y que el inquilino no tiene derecho alguno para exigirle la pena, porque el mismo ha incurrido en ella por haber dejado de pagar la renta de la casa en los términos que habia ofrecido. *l. quaero, 54. §. inter locatorem, 4. D. locat. 49.—2.* (3) Por la misma razon dice Ulpiano que es iníquo que un marido exija que su muger sea honesta cuando no le da ejemplo de ello, siéndolo él mismo. *l. si uxor, 13. §. judex, 5. D. ad leg. Jul. de adult. 48.—5.* (4)

(1) Ley 28. t. 11. P. 3.^o vers. "Ca derecho."

(2) Lopez, en la glos. 10. á la ley 20. t. 14. P. 7.^o

(3) Ley 28. t. 11. P. 3.^o glos. 4. Gutierrez, *de juram. confirmat. part. 1.^o cap. 37. n. 11.*

(4) Ley 9. t. 17. P. 7.^o y su glos. 1.^o Pero tal ley fué derogada por la 2. t. 28. lib. 12. N. R. que previno que la muger acusada de adulterio no pudiera excepcionarse con decir que su marido habia cometido el mismo delito. El art. 20. de la ley de 23 de Julio de 1859, dice que una de las causas legítimas para el divorcio es el adulterio, "menos cuando ambos esposos se hayan hecho reos de ese crimen."

detur licite id fieri posse, neque conductorem poenae nomine aliquid exigere posse, quia et ille in poenam incidit, quod pensionibus pro locatione domus promissis non satisfacit, *l. quaero 54. §. inter locatorem ff. locati.* Eandem ob causam per iniquum quoque videtur esse, ut maritus pudicitiam ab uxore exigat, quam ipse non exhibet, ut refert Ulpianus in *l. si uxor 13. §. judex supra ad leg. Jul. de adult.*

LEY CLV.

Paulo, lib. 65. al Edicto.

El hecho propio debe perjudicar á uno mismo y no á su adversario.

El principio de esta Regla debe unirse con la *l. non debet*, 74. *sup.*

§. *Non videtur*, 1.

No parece que hace fuerza el que usa de su derecho y ejercita una accion ordinaria.

Se ha explicado ya este §. en la *l. nullus videtur*, 55. *sup.*

§. Final.

En las causas penales se ha de interpretar lo mas benigno.

Se dió ya la explicacion de este §. en la *l. semper in dubiis*, 56. *sup.*

L. CLV.

Paulus, lib. 65. ad Edictum.

Factum cuique suum, non adversario nocere debet.

Legis factum, principium conjungi debet cum *l. non debet* 74. *supra h. t.*

§. *Non videtur* 1.

Non videtur vim facere, qui jure suo utitur, et ordinaria actione experitur.

Hic §. explicatus est *supr. in l. nullus videtur* 55.

§. *Fin.*

In poenalibus causis benignius interpretandum est.

De hujus §. sententia dixi ad *l. semper in dubio* 56.

A LA LEY CLVI.

Ulpiano, lib. 70. al Edicto.

A nadie se le obliga á defender su cosa cuando no quiere hacerlo. (1)

ESPLICACION.

Sirva de ejemplo lo que sucede con el procurador: pues nadie está obligado á serlo contra su voluntad. *l. filius familias*, 8. §. *invitus*, 1. *D. de procurat.* 5.—3. (2) Pero una vez admitido el encargo debe desempeñarlo, á no ser que intervenga una de aquellas causas que segun la ley son bastantes para renunciarlo. (3) Lo mismo sucede con el que defiende una causa ajena sin mandato, pues tampoco se le puede obligar á que defienda al ausente. *l. invitus*, 17. *C. de procurat.* 2.—15. (4) Aquí hace notar Decio que todos aquellos que desempeñan cargos por la autoridad pública, pueden ser obligados á ejercerlos en beneficio ú auxilio de otro. Por esto es, que el doc-

AD L. CLVI.

Ulpianus, lib. 70. ad Edictum.

Invitis nemo rem cogitur defendere.

EXPLICATIO.

Exemplum ponitur in procuratore. Nam invitus nemo potest constitui procurator. *l. filiusfam.* 8. §. *Invitus ff. de procur.* Semel autem susceptum munus adimplere cogitur, nisi justam et probatam a lege causam habeat renuntiandi officio procuratoris semel suscepto. Quod et ad defensorem extenditur, qui sine mandato alterius causam defendit, qui et invitus defensionem absentis suscipere non compellitur, *l. invitus C. de procur.* Tradit eleganter Decius hic, quod omnes illi, qui auctoritate publica exercent officia, cogi possint ut operam suam inviti hominibus im-

tor está obligado á aconsejar y el abogado á patrocinar. *l. providendum est, 7. C. de postul. 2.—6.* (5) También el notario puede ser obligado á autorizar un instrumento; el síndico á defender las cosas del colegio ó comunidad y el hostelero á recibir al huésped. *l. in eos, 1. §. caupo, 6. D. furt. advers. naut, caup. stabul. 47.—5.* (6) En esta ley se dice que el hostelero está obligado á recibir á los pasajeros en su establecimiento, y que no puede impedirles que se alojen en él.

Al. §. Cui damus, 1.

A quien se concede la accion, mayormente se concede la excepcion. (7)

ESPLICACION

Con esta Regla concuerda la canónica *qui ad agendum, 71. de reg. jur. in 6. 5.—45.* que dice: “que al que se admite á gestionar, con mas razon se le admite á escepcionarse.” La razon de tal Regla es que son de mejor condicion los reos á quienes competen las excepciones que los actores. A esto se

pendant. Sic doctor ad consilium dandum, Advocatus ad postulandum potest compelli, *l. 7. C. de postul.* Similiter Notarius ad conscribendum instrumentum cogi potest, Syndicus ut res collegii vel universitatis defendat et exequatur; Caupo vel tabernarius cogi potest, ut aliquem suscipiat hospitio, *l. 1. §. ult. ff. Furt. adv. naut. caup. stabul.* ubi dicitur, quod caupo vel stabularius repellere non potest iter agentes, quo minus eos hospitio excipiat.

Ad §. Cui damus 1.

Cui damus actionem, eidem et exceptionem competere multo magis quis dixerit.

EXPLICATIO.

Concordat regula Canonica, *Qui ad agendum admittitur, ad excipiendum multo magis admitendus est.* Ratio regulæ est, quod favorabiliores sint rei, quibus competunt exceptiones, quam actores. Cui hoc accedit

agrega que la excepcion tiene por objeto la retencion de la cosa, la cual se concede mas facilmente que la peticion ó accion. *l. per retentionem, 4. C. de usur. 4.—32.* (8) Y así el que ha estado en posesion de alguna cosa ó derecho por espacio de treinta ó cuarenta años y pierde despues la posesion, si al principio tuvo mala fé, carece de accion para perseguir la cosa; pero si despues hubiere vuelto á su poder se le concede excepcion, en virtud de lo cual puede retenerla *l. si quis emptionis, 8. §. quod si quis, 1. C. de praescript. trigint. vel quadragint. ann. 7.—39.* (9) Falla la Regla en el caso singular de que la razon de la accion sea diversa de la que haya para la excepcion. Por esto es, que si al despojado que intenta el interdicto de recobrar la posesion, se le opondrá la excepcion de dominio, tal excepcion no es atendida, porque el despojado, ante todo, debe ser restituído; *l. si quis ad se fundum, 7. C. ad leg. Jul. de vi publ. 9.—12.* (10) y esto, aunque el despojado haya adquirido injustamente la posesion de la cosa. *l. praetor ait, 1. §. qui á me, 30. D. de vi et vi, 43.—16. l. si coloni, 14. C. de agric. et cens. 11.—47.* Lo mismo sucede con el arrendatario de algun fundo que quiera oponer la excepcion de pro-

quod in exceptione agitur de retentione, quae facilius conceditur, quam petitio vel actio, *l. per retentionem, C. de usuris.* ut puta qui 30 vel 40 annis in possessione alicujus rei vel juris fuit, et cadat postea possessione sua, si malam fidem ab initio habuit, non habet actionem ad jus suum persequendum, sed tantum datur illi retinendi exceptio, si forte iterum possessionem recuperet, *l. si quis emptiones, C. de praescr. 30. annorum.* Fallit singulariter regula, si actionis et exceptionis diversa sit ratio. Unde fit, quod spoliato agenti interdicto recuperandae possessionis non possit a Reo objici exceptio dominii, quippe spoliatus ante omnia restituendus est, *l. si quis ad se fundum, C. ad l. Juliam, de vi publica,* etiamsi praedo sit, *l. 1. §. qui a me ff. de vi et vi arm. l. si coloni 14. C. de agric. et cens. lib. XI.* Quemadmodum nec conductor alicujus fundi, exceptionem proprietatis locatori objicere potest, sed in continenti locatori possessionem restituere cogitur, et tunc de proprietate litigare debet, *l. si quis conductionis 25. C. loc.*

piedad, pues antes de oírsele sobre ese punto, se le obliga á devolver al propietario la cosa arrendada, reservando para despues el juicio sobre la propiedad. *l. si quis conductionis, 25. C. locat. cond. 4.—65.* (11)

§. *Cum quis.*

Cuando alguno sucede en el lugar de otro, no es justo que perjudique al sucesor, lo que no perjudicó á aquel á quien sucede

§. *Plerumque.*

Ordinariamente el comprador debe ser de la misma condicion que su autor en lo que dice relacion á la demanda y á la defensa.

Los dos §§. anteriores quedan explicados en la *l. heredem, 59.* Véase tambien lo dicho en la *l. quod ipsis, 145.*

§. *Final.*

Lo que se da á alguno por su provecho, no se le puede dar contra su voluntad.

Se ha explicado ya este §. en la *l. invito, 69.*

- (1) Ley 24. t. 34. P. 7.º Salgado, *Labyr. credit. part. 2. cap. 5. n. 32.*
- (2) Ley 3. t. 23. P. 3.º
- (3) Ley 10. t. 10. lib. 1.º F. R.
- (4) Ley 3. t. 23. P. 3.º glos. 1.º
- (5) Ley 2. t. 6. lib. 11. N. R.

§. *Cum quis.*

Cum quis in alicujus locum successerit, non est aequum ei nocere hoc, quod adversus eum non nocuit, in ejus locum successit.

§. *Cum quis,* cum §. seq. explicatus est sup. in *l. heredem 59.* Vide etiam quae dixi ad *l. quod ipsis 113.*

§. *Finalis* explicatus est sup. ad *l. invito 69.*

- (6) Ley 3. t. 8. lib. 1.º F. R., ley 26 t. 8. P. 5.º glos. 4.
- (7) Ayllon, en sus adieiones á Gomez, tomo 1.º cap. 11. n. 7.
- (8) Leyes 21 y 22. t. 13. P. 5.º, ley 44. t. 28. P. 3.º glos. 2.
- (9) Ley 21. t. 29. P. 3.º glos. 1. 8 y 9.
- (10) Ley 27. t. 2. P. 3.º glos. 6., ley 18. t. 10. P. 7.º glos. 4. Gonzalez, in *Decretal. lib. 2. t. 13. cap. 7. n. 4 y 9.*
- (11) Lopez, glos. 3. á la ley 12. t. 10. P. 7.º glos. 6. á la ley 21. t. 29. P. 3.º y glos. 1.º á la ley 18. t. 8. P. 5.º

El jurisperito Alfonso ha dicho con razon en la l. servus. D. de obli. et act. 44. — V. que el esclavo no debe obedecer en todo á su señor, (2) y por eso quiere la Regla que en los crimenes atoces no sirva de escusa á sus autores el haberlos cometido por mandato de aquellos para cuya potestad estan y que solo en los delitos leves deba perdonarse al hijo de la milia ó el esclavo si han obrado por precepto de su padre ó señor. V. así, si el hijo ó el esclavo han causado injuriasman- te algun daño, obedeciendo á su padre ó á su señor, se ha la accion de la ley Aquilia contra el que manda y no contra el

CAPITULO A ALFONSO DE CASTILLA

A LA LEY CLVII.

Ulpiano, lib. 71. al Edicto.

En todo aquello que no envuelve la atrocidad del crimen, se perdona á los esclavos, si obedecieron á sus señores, ó á los que hacen sus veces, como los tutores ó curadores. (1)

ESPLICACION.

El Jurisconsulto Alpheno ha dicho con razon en la *l. servus, 20. D. de oblig. et act. 44.—7.* que el esclavo no debe obedecer en todo á su señor, (2) y por eso quiere la Regla que en los crímenes atroces no sirva de excusa á sus autores el haberlos cometido por mandato de aquellos bajo cuya potestad estan; y que solo en los delitos leves deba perdonarse al hijo de familia ó al esclavo, si han obrado por precepto de su padre ó señor. Y así, si el hijo ó el esclavo han causado injuriosamente algun daño, obedeciendo á su padre ó á su señor, se da la accion de la ley Aquilia contra el que mandó, y no contra el

AD L. CLVII.

Ulpianus, lib. 71. ad Edictum.

Ad ea quae non habent atrocitatem facinoris vel sceleris, ignoscitur servis, si vel dominis, vel his qui vice dominorum sunt, veluti vel curatoribus vel tutoribus obtemperaverint.

EXPLICATIO.

Recte JC. Alphenus notat in *l. servus de obl. et act.* servum non in omnibus rebus domini dicto audientem esse debere. Nam regula juris vult, quod in atrocioribus delictis jussus dominorum eos, qui in potestate sunt, non excuset; in levioribus autem criminibus servo vel filiofam. propter necessitatem obtemperandi ignoscitur. Ideoque si filius vel servus, jus-

que ejecutó la orden del padre ó del señor. *l. liber homo. 37. D. ad leg. Aquil. 9.—2. (3)* Lo que hemos dicho respecto de los siervos y de los demas hombres que se encuentran bajo la potestad de otro, lo estiende aquí Décio aun á los hombres libres que empleamos en lugar de los esclavos, como son el doméstico, el hijo de familia, el mercenario, la mujer y todas aquellas personas á quienes tenemos el derecho de mandar; las cuales, si han cometido algun ligero delito por mandato de aquellos á quienes tienen obligacion de obedecer, se escusan por esa circunstancia; pero en los crímenes atroces no les sirve ella de excusa, y quedan sujetas á la pena que merecen por el delito que han cometido. *d. l. servus, D. 44.—7. d. l. liber homo, 37. D. 9.—2. l. servus, 8. C. ad leg. Jul. de vi publ. 9.—12. (4)* En la última de estas leyes se dice que debe ser condenado á trabajar en las minas el esclavo que haya cometido alguna violencia pública por precepto de su señor. El procurador que haya delinquido por mandato de su principal no queda excusado de la pena por esta circunstancia; pues puede ser reconvenido por tal delito, particularmente si este es grave: como si se trata de homicidio ó de haber quitado á otro vio-

su patris vel domini, damnum injuria dederint, actio legis Aquiliae datur in eum, qui jussit, non qui patris vel domini imperio obtemperavit, *l. liber homo 37. ff. Ad l. Aquil.* Eadem quae hic dicuntur de servis, et de aliis hominibus, qui alterius potestati et juri subjecti sunt, extendit hic Decius, seu ad alios liberos homines, quibus loco servorum utimur, quales sunt famulus, filiusfam., mercenarius, uxor, et aliae personae domesticae, quibus imperandi jus habemus; ut in levioribus delictis si obtemperantes mandatis dominorum delinquant, excusentur; in atrocioribus vero criminibus ipsi ex dominorum jussu delinquentes, meritas poenas luant. *d. l. servus. l. liber homo 37. ff. ad l. Aquil. l. servus 8. C. ad l. Jul. de vi publ.* ubi servus qui domino opem praestitit in violentia publica committenda, in metallum damnatur. Sane procurator non excusatur, si quid jussu domini deliquerit, sed conveniri potest, praesertim in atrocioribus criminibus, si quem occiderit, sive de possessione vi detruxerit. *l. 1. §. quoties, de vi et vi armata.*

lentamente la posesion de alguna cosa *l. praetor. ait, 1. §. quoties, 15. D. de vi et vi, 45.—16.* (5)

Nótese que aunque respecto de los crímenes atroces el esclavo no debe obedecer á su señor; *l. si mulier, 21. §. si servus, 1. D. de rer. amot. act. 25.—2.* suele, sin embargo, castigársele con menor severidad cuando obra por mandato de este, que cuando lo hace por su propio instinto y movimiento, ó ignorándolo el señor. *d. l. servos, 8. C. ad leg. Jul. de vi publ. 9.—12.* (6) La cuestion de la responsabilidad á que quedan sujetos los que han cometido algun delito por orden de aquellas personas bajo cuya potestad se encuentran, la tratan extensamente *Gomez, tom. 3. cap. 3. n. 42. Menoch. de arbitr. jud. quaest. lib. 2. cent. 4. cas. 354.*

§. Semper.

Siempre que alguno dolosamente ha dejado de poseer, se debe reputar como poseedor.

Se ha explicado ya este §. en la *l. qui dolo, 131. sup.*

Notandum autem hic, quod licet servus in facinoribus domini dicto audiens esse non debeat, *leg. si mulier 21. §. 1. rer. amot.* solet tamen mitius puniri, si domini jussu, quam si ignorante domino facinus proprio motu et instinctu commisisset, *d. l. servos 8. C. ad l. Jul. de vi public.* Vide plenius et exactius de hac quaestione, quatenus personae alienae potestati subjectae teneantur, si ex mandato dominorum delinquant, *Gomez tom. 3. var. resolut. cap. 3. num. 42. Menoch. de arbitr. Jud. quaest. lib. 2. cent. 4. casus 354.*

§. Semper.

Semper qui dolo fecit, quo minus haberet, pro eo habendus est ac si haberet.

§. Semper, sup. in *l. qui dolo 131.* declaratus est.

§. Final.

Por el dolo que el difunto haya cometido en algun contrato, sus herederos quedan obligados, no solo en lo que hayan percibido, sino solidariamente; es decir, que cada uno de ellos será responsable proporcionalmente á la parte en que haya heredado.

Se esplicó este §. en la *l. toties, 44. sup.*

(1) Ley 9. t. 34. P. 7.^o, ley. 5. t. 15. P. 7.^o, ley 5. t. 11. P. 6.^o glos. 4. Gomez, tomo 3. cap. 3. n. 42.

(2) Ley 5. t. 15. P. 7.^o y Gomez en el lugar citado.

(3) La citada ley 5. t. 15. P. 7.^o y ley 10. t. 4. lib. 4. F. R.

(4) La ley 10. t. 4. lib. 4. F. R. libra de toda pena á los autores de delitos ligeros que hayan obrado por precepto de aquellos á quienes deben obedecer. La 8. t. 10. P. 7.^o impone pena extraordinaria al esclavo que comete algun delito grave por mandato de su amo. La fraccion 2. art. 5. de la ley de 5 de Enero de 1857, dice que solo los descendientes del reo, menores de catorce años podrán alcanzar que el parentesco se considere como circunstancia atenuante del delito en los casos á que se refiere la fraccion 2. art. 3. de la misma ley.

(5) Ley 5. t. 15. P. 7.^o Gomez, tomo 3. cap. 3. n. 39. Véase tambien la ley 30. t. 2. P. 3.^o

(6) La citada ley 8. t. 10. P. 7.^o

§. Fin.

Hunc §. exposui cum *l. toties 44.*