

que de sus negocios; pero si pudo constituirlo, y no lo hizo, en tal caso no se le concede la restitucion. *l. sed etsi, 26. §. adversus relegatum, 1. D. quib. ex caus. major. 4.—6.* (2) Asi tambien, si el obligado condicionalmente hace de modo que no se cumpla la condicion, se tendrá por obligado como si se hubiese cumplido. *l. in executione, 85. §. quicumque, 7. de verbor. oblig. 45.—1.* (3)

Se limita la Regla á los casos en que la condicion pueda cumplirse fácilmente; porque lo árduo y difícil se reputa hasta cierto punto como imposible, y respecto de ello se escusa el que hizo lo que pudo, *l. qui commeatus, et ibi Bartol. D. de re milit.* pues en tanto se dice que alguno puede hacer una cosa, en cuanto pueda ejecutarla cómodamente. *l. nepos, 125. D. de verbor. signific. 50.—16. l. cum servus, 39. §. sed et ea praedia, 10. de legat. 1. lib. 50.* (4)

Al. §. Quod quis.

El que no puede ser heredero, aunque quiera, tampoco puede renunciar la herencia. (5)

ESPLICACION.

Es una cosa muy sabida que la privacion supone el hábito;

men potuit, restitutio in integrum ei non conceditur, *l. sed etsi 26. §. 1. ff. ex quibus caus. major, &c.* Similiter si obligatus sub conditione, curaverit, ne existeret conditio, nihilominus obligabitur, quasi eam implere possit, *l. in executione 85. §. ult. ff. de verb. obl.* Limitatur regula si conditio facili modo impleri posset. Nam quod arduum et difficile est, pro impossibili quodam modo habetur: et excusatur, qui fecit, quod potuit, *l. qui commeatus et ibi Bart. ff. de re milit.* et posse quis dicitur, cum commode potest, *l. nepos 125. ff. de verb. sing. l. cum servus 39. §. 10. ff. de legat. 1.*

Ad §. Quod quis.

Quod quis si velit habere non potest, id repudiare non potest.

EXPLICATIO.

Regula vulgata est, quod privatio praesupponat habitum. Itaque ea nno possumus repudiare, quae, si vellemus, habere non possemus. Unde

y por esto es que no podemos repudiar una cosa que tampoco podríamos obtener aun cuando quisiéramos. De aquí resulta que el que ha sido instituido heredero bajo alguna condicion, antes de que esta se verifique no puede repudiar la herencia, porque tampoco podría adquirirla aun cuando quisiera. *l. nolle adire, 4. l. is. potest. 18. D. de acquir. heredit. 29.—2.* (6) Luego pendiente la condicion no puede repudiarse la herencia ó legado condicional; y si el heredero ó legatario renunciase en esa manera, tal renuncia no sería un obstáculo para que pudiese aceptar, una vez que se hubiese cumplido la condicion. *l. is qui heres, 13. D. de acquir. heredit. 29.—2. l. homine legato, 18. D. de opt. legat. 33.—5.* (7)

A lo dicho no obsta la *l. conditionis, 1. C. de pact. 2.—5.* (8) en la que se dice que pendiente la condicion puede renunciarse por pacto la herencia condicional; pues que aunque es cierto que no puede renunciarse un derecho futuro, si puede hacerse tal renuncia mediando pacto. La razon de diferencia consiste en que el pacto tiene por fundamento la voluntad de dos, y es por lo mismo mas eficaz que la renuncia, que se apoya solamente en la voluntad de uno *d. l. 1. C. 2.—3. et ibi glos.* (9)

(1) Lopez en la glos. 2 á la ley 27. t. 29. P. 3.^o, y glos 9 á la ley 15. t. 2. P. 4.^o

qui sub conditione vel in diem haeres institutus est, ante conditionis vel diei eventum frustra repudiat haereditatem, quia etsi vellet adire, non posset, *l. nolle adire, l. is potest ff. de acq. haered.* Repudiari igitur haereditas vel legatum conditionale, pendente conditione, non potest: et talis repudiatio non impedit, quo minus postea purificata conditione haereditas acquiri possit ab eo qui repudiavit. *l. is qui haeres 13. ff. de acqu. haer. l. homine legato, ff. de opt. leg. Decis hic.* Non obstat, *l. 1. C. de pact.* ubi haereditas sub conditione relicta, pendente conditione pacto remitti potest, quia jus de futuro repudiatione non tollitur, sed bene pacto. Ratio diversitatis est, quod pactum duorum consensu nititur, sicque majoris efficaciae est, quam renuntiatio seu repudiatio, quae solo renuntiantis consensu nititur et fundatur, *d. l. 1. et ibi Gl.*

(2) Este §. habla, no del ausente por causa de la República, sino del relegado, y concluye diciendo, que aunque no haya dejado procurador, habiendo podido haberlo, debe concedérsele la restitucion, previo conocimiento de causa. La ley 10. t. 23. P. 3.^o dice, que si el ausente por causa de la República dejó procurador, y en su ausencia se sentenció algun negocio en su contra, puede apelar de tal fallo dentro del término legal, contado desde su regreso; y que si no dejó procurador, la sentencia no le perjudica, pues que se le concede restitucion de ella. Y Gregorio Lopez en la glosa 4. á dicha ley dice, que esta última parte de su disposicion debe entenderse del caso en que, al ausentarse, no hubiese comenzado el negocio, pues si ya lo estaba, el ausente debe imputarse á sí mismo el no haber dejado procurador.

(3) Véanse las notas de la Regla 161.

(4) López, en la glos. 6. á la ley 2. t. 19. P. 2.^o

(5) Ley 14. t. 6. P. 6.^o

(6) Ley 14. t. 6. P. 6.^o Lopez, en la glosa 1.^o quaest. 26. á la ley 10. t. 26. P. 4.^o Véase la nota 2. en la Regla 3.

(7) Véase la nota anterior, y á Gomez, tomo 1.^o cap. 2. n. 13.

(8) López, en la glosa 4. á la ley 19. t. 6. P. 6.^o Molina, *de primogen. lib. 4. cap. 9. n. 18.* Gutierrez, *de juram. confirm. part. i. cap. 25. n. 1.*—Ya se ha dicho en otro lugar que respecto de los hijos está prohibido todo pacto en virtud del cual hubiera de disminuirse su legítima. Art. 48 de la ley de 10 de Agosto de 1857.

(9) Sobre la renuncia de derechos futuros véase á Hermosilla en la ley 13. t. 5. P. 5.^o glos. 1.^o n. 11 y sig., á Cyriac. *Controv. 136. n. 18 y 19.* á Olea *de cess. jur. tit. 3. quaest. 10.*

AD I. LEY CLXXV.

LEY CLXXV.

Paulo, lib. 11. á Plaucio.

En aquellas cosas que, segun las leyes, deben ejecutarse por personas libres, no pueden intervenir los esclavos.

No debo ser de mejor condicion que mi autor de quien me viene el derecho.

Se omite la explicacion de la primera parte de esta Regla por tratarse en ella de la esclavitud, y haber caido por lo mismo en desuso. El §. 1. se esplicó ya en la *l. nemo plus juris 54.*

AD I. LEY CLXXV.

L. CLXXV.

Idem, lib. 11. ad Plautium.

In his quae officium per liberas fieri personas leges desiderant, servus intervenire non potest. §. 1. Non debeo melioris conditionis esse, quam auctor meus, e quo jus in me transit.

Prior pars l. de servis tractar, qui hoc seculo mortui et incogniti sunt. §. 1. explicatus est ad *l. nemo plus juris 54.*

A LA LEY CLXXVI.

Paulo, lib. 13. á Plaucio.

No debe concederse á los particulares lo que puede hacerse públicamente por el magistrado, para que no se dé ocasion de causar mayor tumulto. (1)

ESPLICACION.

Por tanto se ha encargado á los magistrados la defensa de los ciudadanos y el orden de los juicios, para que no sea lícito á cualquier particular administrarse justicia, sino que, en caso de que se le haya inferido alguna ofensa ó agravio, ocurra al auxilio del magistrado *l. nullus, 14. C. de judaeis, 1—9.* (2) Por esto se establece aquí rectamente que no debe concederse á un particular que haga lo que solo puede hacer el magistrado, que está revestido de autoridad pública; y esto para que no se dé lugar á tumultos, y para que se eviten las disensiones en la república. Por esta razon se ha establecido que si el acreedor, despreciando la autoridad del magistrado, cobra por

AD L. CLXXVI.

Idem, lib. 13. ad Plautium.

Non est singulis concedendum, quod per Magistratum publice possit fieri, ne occasio sit majoris tumultus faciendi.

EXPLICATIO.

Cum magistratum defensio et judiciorum observantia idcirco prodita sit; ne privatus quilibet sibi ipsi jus dicat, sed si quam injuriam aut ofensionem patiat, ad magistratum auxilium confugiat. *l. nullus 13. C. de Judae.* Hinc recte traditur hic, non concedendum privato cuilibet, quod publica magistratus auctoritate constitui debet, ut occasio omnis tumultus et dissensionis in Repub. evitetur. Unde si creditor propria auctoritate debitum extorqueat a debitore, iudice ad hoc non requisito, jus crediti amittit, *tex. elegans in l. extat. ff. quod met. caus. et in l. penult. et ult.*

fuerza lo que se le debe, pierde el derecho que tenia al crédito. *text. elegans in l. extat, 15. D. quod met caus. 4.—2. l. creditores, 7. l. creditor, 8. D. ad. l. Jul. de vi priv. 48.—7. l. si quis in tantam, 7. C. unde vi, 8.—4.* (3) Así tambien, si alguno sin autoridad del juez invade violentamente una posesion, se le obliga á restituirla, y pierde, además, el dominio ó derecho que pudiera tener en la cosa. *d. l. si quis in tantam, C. 8.—4.* (4) Hay, sin embargo, algunos casos en los que el particular puede hacer por su propia autoridad aquello que pertenece al magistrado, como es el repeler la fuerza con la fuerza, siempre que lo haga en el acto de la agresion, y dentro de los límites de una justa y moderada defensa. *l. ut vim, 5. D. de just. et jur. 1.—1. l. recte, 1. C. unde vi, 8.—4.* (5)

Es tambien lícito á un particular el defender con armas su posesion, y recobrarla en el acto, de propia autoridad, si hubiere sido arrojado de ella por la fuerza. *l. quod est, 3. §. eum igitur, 9. D. de vi et vi, 45.—16.* (6) Puede asimismo cualquiera vindicar sus cosas del que tala de noche los campos, y aun resistirle con armas como á ladrón; porque es mejor ocurrir con tiempo y prevenir el mal, que vengarse después y bus-

ff. ad L. Jul. de priv. l. si quis in tantam C. Unde vi. Sic qui possessionem aliquam sine iudicis auctoritate violenter ingreditur, eam restituere cogitur, et praeterea dominium aut jus in re, si quod habet, amittit. *d. l. si quis in tantam, C. unde vi.* Sunt tamen aliquot casus, quibus privatus sua auctoritate facit, quod ad magistratum pertinet, ut puta vim vi repellere licet in continenti, et cum moderamine inculpatae tutelae, *l. ut vim, ff. de just. et jur. l. 1. C. unde vi.* Item possessionem suam armis tueri cuique licet, atque propria auctoritate in continenti possessionem recuperare concessum est, qua vi quis dejectus est, *l. 3. §. eum igitur de vi et vi arm.* Tertio potest quis contra nocturnum populatorem agrorum, et itinerum aggressorem res suas vindicare telo ipsi tamquam latroni obviare permittitur. Melius est enim in tempore occurrere, quam post exitum se vindicare, et remedium quaerere *l. 1. et 2. C. Quan. lit. unic sine jud. se vindic.* Quarto potest creditor vi pacti inter se et debitorem iriti propria auctoritate possessionem pignoris ingredi, quamvis urbanus et civi-

carle remedio. *l. liberam, 4. l. opprimendorum, 2. C. quando liceat unicuiq. sin. jud. se vindic. 3.—27.* (7) Puede tambien el acreedor tomar posesion de la prenda por propia autoridad si así lo ha pactado con el deudor, aunque en este caso haria mejor en ocurrir á la autoridad del juez. *l. creditores, 3. C. de pignor 8.—14.* (8) Es igualmente permitido á cualquiera aprender de propia autoridad á su deudor, y aun quitarle el dinero que lleve consigo en el caso de que intente fugarse. La razon de esto es la falta de tiempo para ocurrir al magistrado, y el temor racional de perder el crédito por la fuga del deudor. *Elegantèr Cujac, lib. observ. 16. cap. 19. l. ait Praetor, 10. §. si debitorem, 16. D. quae in fraud. credit. 42.—8.* (9) Finalmente, cualquiera puede por autoridad propia recobrar su cosa cuando no puede hacerlo por medio del juez. *glos. in cap. jus gentium, 9. distinct. 4. Decius, hic. n. 2.*

Parece oponerse á nuestra Regla la *l. qui vas, 48. D. de furt. 47.—2.* en la que se dice que el dueño puede quitar impunemente al ladron la cosa que le haya hurtado, de donde pudiera inferirse que se le faculta para hacerse justicia á sí mismo sin necesidad de ocurrir á la autoridad del magistrado. Pero

lius faciat, si adhibita Praetoris auctoritate hoc faciat. *l. 3. C. de pignor.* Quinto potest etiam quis debitorem de fuga suspectum propria auctoritate apprehendere, et pecuniam secum ferentem illico auferre sine Judice. Ratio est, quia non habuit copiam magistratus adeundi: nam timendum erat, ne dum judicem expectaret, suum amitteret, fugiente debitore. *Elegantèr Cujac, lib. Observ. 16. cap. 19. l. ait praetor, §. si debitorem ff. quae in fraud. creditor.* Denique potest quis propria auctoritate rem suam accipere et recuperare, quando aliter per Judicem illam consequi non potest. *Gloss. in c. jus gentium, 1. dist. Decius h. num. 2.* Postremo obijcitur huic *L. l. qui vas 48. ff. de furt.* ubi dicitur, quod dominus impune furi rem furtivam auferat: ergo videtur quod sibi ipsi quis possit jus dicere, neque teneatur adhibere auxilium magistratus. Resp. cum Accursio et Cujacio, quod hoc non intelligendum sit de violenta ablatione, sed quod ibi legitime et per auctoritatem judicis dominus rem abstulerit furi. Ita notant *Accurs. ad d. l. qui vas et Cujus. ad l. extat. ff. quod met. caus.*

á esto se responde con Accursio y Cuyacio, que la citada ley no autoriza al dueño para quitar al ladron la cosa hurtada, usando de violencia, pues que la repetida ley habla de lo que se le haya quitado legitimamente, interviniendo la autoridad del juez. *Accurs. ad d. l. qui vas. Cujac, ad l. extat, D. quod. met. caus.*

- (1) López, en la glos. 3. á la ley 22. t. 11. Pl. 3.º glos. 11.º á la ley 1.º t. 26. P. 4.º glos. 7. á la ley 46. t. 5. P. 5.º y glos. 1.º á la ley 2. t. 10. P. 6.º
- (2) Ley 14. t. 14. P. 5.º glos. 3. ley 5. t. 24. P. 7.º glos. 3.
- (3) Ley 11. t. 13. P. 5.º glos. 1.º, ley 14. t. 14. P. 5.º glos. 3., ley 6. t. 9. P. 7.º glos. 8., ley 14. t. 10. P. 7.º glos. 1.º
- (4) Ley 5. t. 8. P. 3.º glos. 2., ley 10. t. 10. P. 7.º, ley 11. t. 0. P. 7.º, ley 11. t. 13. P. 5.º, ley 14. t. 10. P. 7.º
- (5) Ley 2. t. 1.º P. 1.º glos. 11, ley 2. t. 8. P. 7.º glos. 4, ley 7. t. 10. P. 7.º, ley 3. t. 16. P. 2.º glos. 15, ley 3. t. 8. P. 7.º glos. 10. Gomez, tomo 3.º cap. 3.º n.º 20 y 21
- (6) Ley 32. t. 18. P. 2.º glos. 6, ley 7. t. 10. P. 7.º glos. 2, ley 10. t. 10. P. 7.º glos. 1.º §. "Sed an dejiciens incontinenti" y ley 17. t. 30. P. 3.º glos. 3.
- (7) Ley 3. t. 8. P. 7.º glos. 9, ley 14. t. 14. P. 5.º glos. 3.
- (8) Ley 70. t. 18. P. 3.º glos. 10, ley 11. t. 13. P. 5.º, ley 14. t. 14. P. 5.º glos. 4, ley 14. t. 10. P. 7.º glos. 2. Véase la nota 5 en la Regla 55.
- (9) Ley 10. t. 15. P. 5.º glos. 1.º, ley 14. t. 14. P. 5.º glos. 3. Gomez, tomo 2.º cap. 3.º n.º 6. vers. "Rursus firmatur." Paz, *Praxis, tom 3.º cap. 4.º §. 1.º* n.º 33.

IVZZED T

Praetor, lib. 1.º ad Edictum

§. fin.

Nemo videtur dolo excedi, qui ignorat causam, cur non debeat petere.

EXPLICATIO.

Sicuti si a quo petatur factum dolo cum ignorat quantum aut non solum debeat, sed etiam ignorat quod non debeat.

A LA LEY CLXXVII.

Paulo, lib. 14. al Edicto.

El que sucede en el derecho ó dominio de otro, debe usar del mismo derecho de aquel á quien sucede.

El principio de esta Regla se esplicó ya en la *l. nemo plus juris, 54.*

Al §. Final.

No se juzga que obra con dolo el que ignora la causa por qué no debe pedir. (1)

ESPLICACION.

Así como no parece que obra con dolo aquel á quien se pide alguna cosa, si ignora cuánto ó á quién debe pagar; *l. qui in alterius, 42. l. non potest, 99. h. t. 50.—17.* (2) así tambien debe reputarse que obra sin dolo el actor que reclama algo,

L. CLXXVII.

Paulus, lib. 14. ad Edictum.

Qui in jus dominiumve alterius succedit, jure ejus uti debet.

Principium hujus legis sup. in *l. nemo plus juris 54* exposui.

§. fin.

Nemo videtur dolo exequi, qui ignorat causam, cur non debeat petere.

EXPLICATIO.

Sicuti is, a quo petitur, non videtur facere dolo, cum ignorat, quantum aut cui solvere debeat, *l. qui in alterius 42. sup. eod. l. non potest 99.*

ignorando que hay una causa en virtud de la cual no debiera reclamarlo. Así, pues, si el heredero reclama una suma, ignorando que el difunto la habia remitido ó que se le habia pagado, su reclamacion no se reputa dolosa; *l. palam est, 2. §. et generaliter, 5. D. dol. mal. except. 44.—4.* á no ser que insista en su peticion despues de descubierto el error, pues en tal caso obrará dolosamente. Lo dicho se estiende tambien á la ignorancia de derecho, porque el que yerra en este no obra con dolo, si no es que la ley lo prohiba. *l. sed et si, 25. §. scire, 6. D. de hered. petit. 5.—5. l. si quis id, 7. §. doli mali, 4. D. de jurisd. 2.—1. (3)* Ahí se dice que carece de dolo el que yerra en el derecho, y que el error ó ignorancia de este excusa de aquel. *Decius, hic. n. 2.*

(1) Véase á Cuyacio en su comentario á este §. tomo 8. col. 883. lit. C. edicion Napolitana de 1758.

(2) Ley 30. t. 34. P. 7.^o

(3) Sobre los casos y personas á quienes excusa la ignorancia de derecho, véanse las leyes 15. 20 y 21. t. 1.^o P. 1.^o, ley 31. t. 14. P. 5.^o, ley 2. t. 2. lib. 3. N. R. Paz, *praxis, tom. 3. cap. 4. §. 1. n. 32.*

sup. hoc tit. ita non videtur actor exequi aut petere dolo, qui causam ignorat, cur petere non debeat. Proinde si haeres petit pecuniam, quam ignorat a defuncto remissam aut accepto latam, petendo non facit dolose, l. 2. §. et generaliter de except. dol. Si tamen postea cognito errore petat, dolo petere videtur. Quod et ad ignorantiam juris extenditur. Nam qui in jure errat, dolo caret, nisi lex id facere prohibeat, l. sed et si 25. §. scire ff. de pet. hered. l. si quis id 7. §. doli ff. de jurisd. ubi dicitur, quod dolo careat qui in jure errat, et quod error seu ignorantia juris excuset a dolo. Decius hec, num. 2.

A LA LEY CLXXVIII.

Paulo, lib. 13. á Plaucio.

Cuando no subsiste la causa principal, muchas veces tampoco podrán subsistir las que le son consiguientes. (1)

ESPLICACION.

Es muy vulgar y usado el axioma de que lo accesorio sigue la naturaleza de lo principal, *cap. accesorium, 42, de reg. jur. in 6. 5. 13.* porque lo principal se reputa como más digno, y atrae á lo menos principal, lo cual sucede aun cuando lo accesorio sea mas noble que lo principal, como acontece con la piedra preciosa que se engasta en un anillo de oro; pues aquella, aunque de mas valor, cede á este si en él se ha puesto con el objeto de adornarlo. *l. cum aurum, 19. §. perveniamus, 13. D. de aur. et arg. legat. 34.—2. §. si tamen alienam, 26. Inst. de rer. divis. 2.—1. (2)* Si subsiste, pués, lo principal, subsiste lo accesorio: si se invalidó lo principal, se invalida tambien lo accesorio. Por esto es, que si se ha vendido ó legado una

AD L. CLXXVIII.

Paulus, lib. 13. ad Plautium.

Cum principalis causa non consistat, plerumque ne ea quidem, quae sequuntur, locum habent.

EXPLICATIO.

Usitatum est axioma: Accessorium sequi naturam principalis, *c. accesorium, ex. eod.* Quia principale tanquam dignius trahit ad se accesorium tanquam minus principale, etiamsi accesorium sit pretiosius, quemadmodum gemma inclusa annulo aureo, annulo cedit, licet pretiosior sit, si auri ornandi gratia est inclusa, *l. cum aurum 19. §. perveniamus ff. de aur. et arg. leg. §. si tamen alienam, Inst. de rerum div.* Si itaque consistit principale, consistit quoque accesorium, si corrui principale, corrui et

casa, se entiende que en la venta ó legado se comprende el jardin contiguo á ella. *l. praediis, 91. §. qui domum, 5. D. de legat. 3. 32. (5)* Por la misma razon, vendido un caballo, se entienden vendidos tambien el freno, la silla y los demas útiles, particularmente si con ellos estaba enjaezado el caballo al verificarse la venta, porque como cosas accesorias, se reputa que se vendieron al venderse la cosa principal. *l. aediles, 38. in princ. D. de aedil. edict. 21.—1. l. eum qui, 14. §. non solum, 15. D. de furt. 47.—2. (4) Costal, ad d. l. aediles. Coras. lib. 2. miscell. cap. 8.* Por igual motivo, cuando el matrimonio es insubsistente, tampoco pueden subsistir ni exigirse la dote ni la donacion *propter nuptias, 8. si adversus, 12. Inst. de nupt. 1.—10.* pues que no puede concebirse cómo haya dote si no hay matrimonio. *l. dotis, 2. D. de jur. dot. 23.—5. (5)*

La Regla, sin embargo, falla algunas ocasiones como lo indica bastante el adverbio “muchas veces” de que en ella se usa. Y así, muy bien puede suceder que rescindido el negocio principal, subsista sin embargo el accesorio, si de ello se ha hecho mencion especial, ó si hay alguna razon particular respecto de lo accesorio. Véase la *l. etsi is, 9. C. de praed. minor. 5.—71.*

accessorium. Unde vendita vel legata domo, venit quoque hortus domui contiguus, *l. praediis 91. §. qui domum, de leg. 3.* Similiter vendito equo, agi quoque potest ad ephippium seu sellam, item frenum, et alia ornamenta quibus praesertim, equus tempore venditionis erat ornatus, quia haec tanquam accessoria simul quoque vendita censentur. *l. aediles 38. in princ. ff. de aedil. edic. l. eum qui 14. §. non solum ff. de furt. Costal, ad d. l. aediles. Coras. lib. 2. miscell. c. 8.* Item matrimonio non subsistente, neque dos aut donatio propter nuptias exigi potest, *§. si adversus Inst. de nupt.* quia dos sine matrimonio esse non potest. *l. 3. ff. de jure dot.*

Regula tamen haec subinde fallit, quod indicat verbum, *plerumque* in regula positum. Potest enim fieri, ut rescisso principali, consistat nihilominus accesorium, nimirum si sit specialis provisio aut singularis ratio in ipso accesorio, *l. et si is, C. de praed. minorum*, ubi quidem rescinditur alienatio praediorum minorum 25. annis facta sine decreto Praetoris, sed tamen res propria tutoris, quam pro evietione praedii minoris empto-

en la que se dice que aunque debe rescindirse la venta que se haya hecho de los bienes raíces de un menor de veinticinco años cuando no fué autorizado por el decreto del Pretor, subsiste, sin embargo, la obligación que el tutor haya constituido en sus bienes propios para asegurar la evicción al comprador. (6) Así también, las fianzas, que son contratos accesorios, subsisten aun en el caso de que el negocio principal se rescinda ó estinga; (7) y la razón es que la ley no desapruueba tanto el contrato como la traslación del dominio. *Costal, ad l. 6. §. si uxor. D. de donat. int. vir. et uxor.*

Falla la Regla en segundo lugar en el caso de que haya intervenido juramento; pues que aunque el acto principal sea nulo por sí, se confirma en razón de aquel, porque todo juramento que pueda observarse, sin peligro de la salvación eterna, debe cumplirse precisamente. *cap. cum contingat, 28. extr. de jurejur. 2.—24.* (8)

Falla la Regla en tercer lugar en el notable caso á que se refieren la *l. qui pro parte, 1. et l. intellige, 2. C. de luit. pign. 8.—51.* en las que se contiene la decisión del siguiente caso. Murió un deudor pignoraticio dejando dos herederos, respecto

ri obligavit, manet obligata: praeterea et sidejussores, qui sunt accessiones, subsistunt, licet contractus principalis rescindatur et extinguatur. Cujus haec videtur ratio, quod lex non tam resistat contractui, quam traslationi domini. *Costal. ad l. 6. §. si uxor. ff. de don. int. vir. et ux.* Secundo fallit regula in juramento. Licet enim principalis actus per se nullus sit, si tamen accedat juramentum, confirmatur, quia omne juramentum, quod sine periculo aeternae salutis servari potest, praecise servandum est, *c. cum contingat, extr. de jurejur.* Tertio fallit regula in pulchro et notabili casu in *l. 1. et 2. C. de luit. pign.* ubi haec facti species deciditur. Debitor sub pignore decessit duobus haeredibus relictis, in eos est duplex actio, principalis vel personalis, et hypothecaria seu accessoria. Ex personali actione tenentur saltem singuli haeredes pro partibus haereditariis; actione vero hypothecaria tenentur, singuli haeredes in solidum; si vel unus nummus solvendus restat, tota res est in pignoris causa. Igitur si unus ex haeredibus debitoris solvit debitum pro parte

de los cuales hay una doble acción: la principal ó personal, y la accesoria ó hipotecaria. Por la primera están obligados cada uno de los herederos en proporción de la parte de herencia que les haya tocado; y por la segunda su obligación es solidaria; de tal manera que si resta por pagar un solo escudo de la deuda, eso es bastante para que la cosa íntegra permanezca constituida en prenda. Luego si uno de los herederos del deudor pagó la parte de la deuda que le correspondía, según la que recibió de la herencia, habrá estinguido la acción personal; pero por la hipotecaria quedará obligado *in solidum*. Y aquí se vé que, estinguida la acción personal, que es la principal, no se estingue, sin embargo, la acción hipotecaria, que es accesoria. (9) Así explica estas leyes Cayacio, *lib. Observ. 5. cap. 32.* Otra interpretación da á la *l. 2.* el sábio Jurisconsulto Anton Fabro, *lib. 7. conject. jur. c. 18.*

(1) Ley 56. t. 5. P. 5.º glos. 3., ley 1.º t. 14. P. 5.º glos. 3.

(2) Ley 35. t. 28. P. 3.º

(3) López, en la glos. 13. á la ley 23. t. 9. P. 6.º y glos. 12. á la ley 68. t. 18. P. 3.º Gomez, tomo 2. cap. 2. n. 13. Castillo, lib. 6. cap. 168. n. 44.

(4) Gomez, tomo 2. cap. 2. n. 15.

(5) Paz, praxis, tomo 3. cap. 6. §. 12. n. 17.

(6) Ley 59. t. 18. P. 3.º glos. 7.

(7) Ley 4. t. 12. P. 5.º

(8) Diversos son los efectos que las leyes atribuyen al juramento respecto de los contratos á que se agrega; y el asunto es tan vasto y complicado, que él dió materia á los Doctores Covarrubias y Gutierrez para escribir sus estensos tratados *de juramento confirmatorio*. Pero según atestigua Escriche en su Diccionario de legislación, artículo "Juramento promisorio" sec. 5. han caído en desuso los efectos civiles de tal juramento. Véase el citado artículo — Además, entre nosotros no puede surtir ya efecto alguno el repetido juramento por prohibirlo espresamente el art. 9 de la ley de 4 de Diciembre de 1860.

(9) Lopez en la glos. 5. á la ley 14. t. 13. P. 5.º *vers. Decimoctavo limita.*

sua haereditaria, sublata est actio personalis, tenetur tamen hypothecaria in solidum. Itaque in cujus persona sublata est principalis et personalis actio, non est sublata hypothecaria seu accessoria. Ita eleganter explicat has ll. *Cujac. lib. Observ. 5. c. 32.* Aliam interpretationem adfert *ad d. l. 2. de luit. pign.* Antonius Fab. acutissimus *JC. lib. 7. conject. jur. c. 18.*

LEY CLXXIX.

Paulo, lib. 16. al Edicto.

Cuando es oscura la voluntad del manumitente, se ha de favorecer á la libertad.

Se omite la esplicacion de esta Regla por tratarse en ella de la esclavitud.

A LA LEY CLXXX.

Paulo, lib. 17. á Plaucio.

Lo que se paga por mandato de otro, es lo mismo que si se pagara al que lo mandó, (1)

ESPLICACION.

Lo que hace uno por medio de otro es como si lo hiciera por sí mismo, *cap. qui facit. 72. de reg. jur. in 6.—5.—13.* de manera que la Regla habla de la solucion como de un ejemplo;

L. CLXXIX.

Paulus, lib. 16. ad Edictum.

In obscura voluntate manumittentis favendum est libertati.

Haec lex quia de servis tractat, omittitur.

L. CLXXX.

Paulus, lib. 17. ad Plautium.

Quod jusu alterius solvitur, pro eo est, quasi ipsi solutum esset.

EXPLICATIO.

Quod quis per alium facit, perinde est atque si faciat per semetipsum, *cap. qui per alium, ex. eod.* Exempli loco haec est regula, quae loquitur

pues así como me libro de la obligacion pagando yo mismo, así tambien quedaré libre de ella si otro paga por mí, porque la obligacion pueden disolverla, no solo los que la contrajeron, sino tambien otros que obren por mandato de ellos. Así es, que si yo te debo cien escudos, y mando á mi deudor que te los pague, éste queda libre de la obligacion que tenia para conmigo, porque pagándote á ti por mi mandato, es lo mismo que si me hubiera pagado á mí, y al mismo tiempo yo quedo libre de la obligacion que tenia para contigo; porque habiéndosele pagado por orden mia, es lo mismo que si yo te hubiera pagado. *l. qui mandat, 56. l. cum jussu, 64. D. de solut. 46.—3. (2)*

(1) Ley 5. al princ. t. 14. P. 5^o(2) La misma ley 5. t. 14. P. 5^o

in specie solutionis. Quemadmodum enim liberor, si ipse solvam: sic liberabor quoque si alius pro me solvat, ut obligatio non solum dissolvatur per eos, qui contraxerunt, sed etiam per alios jussu eorum. veluti, debeo tibi 100. mando debitori meo ut tibi solvat, debitor meus a me liberatur, quia perinde est atque si mihi solvisset, et ego a creditore meo liberor, quia cum mando solvi per alium, videor ipse solvere, *l. qui mandat 56, l. cum jussu 64. sup. de solut.*