

## LEY CLXXXI.

Paulo, lib. 1. á Vitelio.

Si nadie acepta la herencia, el testamento pierde toda su fuerza. (1)

Se ha explicado ya esta Regla en la *l. quamdiu, 89. sup. h. t.*

(1) Véase la nota 4 en la Regla 89.

## L. CLXXXI.

Paulus, lib. 1. ad Vitellium.

Si nemo subit hereditatem, omnis vis testamenti solvitur.

Lex *si nemo* 181. *sup. in l. quamdiu* 89. explicata est.

## A LA LEY CLXXXII.

Paulo, lib. 3. á Vitelio.

Lo que no puede ser de ninguno, por ninguna obligacion puede hacerse de alguno. (1)

ESPLICACION.

Sírvan de ejemplo para esta Regla las cosas sagradas santas y religiosas. Lo que pertenece al derecho divino, ni está entre los bienes de nadie, ni puede ser objeto del comercio de los hombres; §. *nullius, 7. Instit. de rer. divis. 2.—1.* (2) y por esto es que ninguna clase de obligacion puede hacer que algun particular adquiera un edificio sagrado ó los donativos que se han dedicado á los oficios divinos. En consecuencia, no puede ser subsistente la compra que se haga de una cosa sagrada. Si alguno, sin embargo, hubiere comprado una cosa sagrada, ignorando que lo era, podrá ejercitar la accion *ex empto* en cuanto le interese para el efecto de no ser engañado, compran-

## AD L. CLXXXII.

Paulus, lib. 3. ad Vitellium.

Quod nullius esse non potest, id ut alicujus fieret, nulla obligatio valet efficere.

EXPLICATIO.

Exemplo sunt res sacrae, sanctae et religiosae. Quod enim divini juris est, id nullius in bonis est, et in hominum commercium pervenire nequit, §. *nullius, Inst. de rerum divis.* Unde nulla obligatio valet efficere, ut quis privatus aedem sacram vel donaria divinis consecrata officii acquirat. Quare nec emptio rei sacrae valet. Si tamen quis ignorans emat rem sacram, aget *ex empto*, quanti sua interest, se deceptum non esse

do como profana una cosa que era sagrada. §. *loci sacra*, 5. *Inst. de empt. et vendit.* 5.—24. (5) A esto puede referirse la Regla 185 que dice: “La obligacion respecto de cosas imposibles es nula.” Por cuatro causas se dice que una cosa es imposible.

1.<sup>a</sup> Por la naturaleza, como tocar el cielo con la mano, ó que un varon conciba.

2.<sup>a</sup> Por el derecho. A esta clase de imposible pertenece todo aquello que es contra las buenas costumbres ó contra la disposicion de las leyes; y por esto se dice que aquello podemos, que honestamente podemos, y que el derecho presume que no podemos hacer aquello que es contra las buenas costumbres. *l. filius*, 15. *D. de condit. institut.* 28.—7. (4) De esta clase son el matar á un hombre, el no redimir á su padre estando cautivo, el cometer adulterio &c.

3.<sup>a</sup> Por la confesion ó ambigüedad, como en el caso de que yo te prometa un fundo si no lo diere á Ticio, pues tal estipulacion por su ambigüedad se reputa como imposible, y es inútil porque no se le puede encontrar sentido. *l. si Titius*, 16. *D. eod. tit.* 28.—7.

emendo rem sacram pro prophana. §. *fin.* *Inst. de empt.* Huc pertinet regula 185. *Impossibile nullum est obligatio.* Quatuor autem modis dicitur quid impossibile. I. Natura, veluti digito coelum attingere, virum parere. II. *Impossibile quid est de jure, veluti* quicquid sit contra bonos mores vel juris dispositionem. Quia id demum posse dicimur, quod honeste possumus, et quod contra bonos mores est, id nos facere non posse jus praesumit, *l. filius* 15. *de cond. inst.* Hujus generis sunt, hominem occidere, patrem captivum non redimere, adulterium committere. III. *Impossibile quid est propter perplexitatem*, ut puta, si tibi fundum promittam, si eum Titio non dederó. Haec stipulatio quoque propter perplexitatem impossibilis, et proinde inutilis censetur, quia exitus ejus reperiri non potest. *l. si Titius* 16. *ff. de condit. institut.* IV. *Impossibile quid est de facto*, quod ob eventus difficultatem poene est impossibile, veluti ut si quis servum liberum esse jubeat, si millies dederit quae summa est ditissimi hominis patrimonium, continens ex Budaeci computatio-

4.<sup>a</sup> Por el hecho mismo, cuya gran dificultad hace que se reputa casi como imposible. Esto seria como si alguno, v. gr., mandase manumitir á un esclavo á condicion de que este diese un millon, cuya suma forma el patrimonio de un hombre riquísimo, pues que segun el cálculo de Budeo ella importa quinientas mil monedas de oro de las que actualmente usamos, (Gotofredo hace ascender esa suma al doble del cálculo de Budeo. Véase su nota 71 á la ley que va á citarse *l. cum haeres*, 4. §. *non est statuliber*, 4. *D. de statuliber.* 40.—7. (6) *Anton. August. lib. 2. emendat. c. 6. in fin.*)

Los imposibles de todas estas clases (exceptuando los de la última), que se agreguen á los contratos, los vician y nulifican, en razon de que el contrato se apoya en el consentimiento y voluntad de dos personas, de las cuales debe creerse que mas bien han querido chancearse que obligare, contratando bajo condiciones imposibles. *l. non solum*, 31. *D. de oblig. et act.* 44.—7. (7) Las condiciones imposibles que se pongan en los testamentos producen el efecto de viciarse ellas mismas, y no al testamento; de suerte que se tienen por no puestas, y subsisten la institucion y el legado como si se hubieran hecho puramen-

ne viciis quinquies centena millia aureorum nummorum quibus hodie titimur. *l. 4. §. 1. ff. de statu lib.* *Anton. August. lib. 2. emendat. c. 6. in fin.* Haec impossibilia, quarto genere excepto, contractui si adjiciantur, viciant et labefactant contractum: ex hac ratione, quod contractus nitatur duorum consensu et voluntate, et partes potius ludere, quam se obligare voluisse praesumantur, qui sub impossibili conditione contraxerunt. *leg. non solum* 31. *ff. de oblig. et act.* In ultimis voluntatibus adjecta conditio impossibilis, non viciat actum, sed ipsa conditio vitiatur, et pro non adjecta habetur, salva marente institutione, vel legato. §. *Impossibilis, et ibi Mys.* *ad tit. de haered. instit. in fin.* Idque ob singularem favorem ultimarum voluntatum receptum est, qui postulabat, ut valerent potius, quam corruerent suprema hominum juditia. *l. in testamentis* 12. *sup. h. t.* Praeterea aequum non est haeredi vel legatario eas condiciones nocere, quae impossibiles sunt, quia praeter eorum voluntatem testator eas apposuit, cum sibi cavere haeres vel legatarius non potuerint. Hisce addi-

te. §. *impossibilis*, 10. *Inst. de hered. instit.* 2.—14. (8) *Mynsing. ad. d. tit.* Lo cual se ha establecido así por el singular favor que merecen las disposiciones testamentarias, en virtud del cual se ha querido que estas subsistan mas bien que el que se nulifiquen. *l. in testamentis*, 12. *D. sup. h. t.* 50.—17. (9)

Sería además inícuo que tales condiciones imposibles perjudicasen al heredero ó al legatario, una vez que el testador las ha puesto sin la voluntad de ellos, y sabiendo que no podían cumplirlas. Todavía puede agregarse otra razón, y es la de que debe juzgarse que la condicion imposible se ha puesto mas bien por algun error ó equivocacion que por una voluntad deliberada del testador. *l. sub impossibili*, 1. *D. de cond. instit.* 28.—7. (10) Pues sucede muchas veces que el temor de la muerte preocupa de tal manera los ánimos de los hombres, que piensan una cosa y dicen otra; y por esto es, que en caso de duda, se ha de hacer una interpretacion que se acomode á la subsistencia del testamento. Hay finalmente otra razón: que no es verosímil que el testador pusiese deliberadamente en el testamento una cosa en virtud de la cual se anularian sus disposiciones. *l. si miles*, 3. *D. de test. milit.* 29.—1. (11)

(1) Véase á Cuyacio en su comentario á esta ley: tomo 8. col. 884. lit. A.: edicion Napolitana de 1758.

(2) Ley 12. t. 28. P. 3.<sup>o</sup> glos. 1.<sup>o</sup>, ley 15. t. 5. P. 5.<sup>o</sup>

(3) Gomez, tom. 2. cap. 2. n. 50.

(4) Ley 3. al fin, t. 4. P. 6.<sup>o</sup>

(5) Lopez en la glos. 2. á la ley 16. t. 11. P. 5.<sup>o</sup>

(6) Lopez, en la glos. 4. á la ley 6. t. 4. P. 4.<sup>o</sup> Spino, *specul. testam. in Rubric. 1. part. n. 39.*

potest et haec ratio, quod haec impossibilis conditio potius mendo et errore quodam, quam ex proposito et certa voluntate testatori excidisse videatur. *l. 1. ff. de cond. inst.* Multi enim mortis cogitatione perturbati aliud scribunt, et aliud cogitant: ideoque in dubio pro ultima voluntate respondendum est. Postremo accedit et haec ratio, quod non sit verisímile id quemquam ultimae suae voluntati adjicere voluisse, per quod impugnetur et convellatur suum extremum iudicium. *l. 3. ff. de milit. testam.*

(7) Goyena dice que carecemos de ley espresa que disponga lo mismo que la romana que se cita en el testo; pero que así se infiere de lo prevenido en las 17 y 21. t. 11. P. 5.<sup>o</sup> y que la práctica lo tiene recibido así, en consonancia con lo que enseñan los autores. Véase á Gomez, tom. 1. cap. 12. n. 67.

(8) Ley 3. t. 4. P. 6.<sup>o</sup> glos. 4. Gomez, tomo 1. cap. 12. n. 67.

(9) Véase la nota 1.<sup>o</sup> en la cit. R. 12.

(10) Ley 3. t. 4. P. 6.<sup>o</sup> y Gomez en el lugar citado.

(11) Lopez, en la glos. 1.<sup>o</sup> á la ley 2. t. 1.<sup>o</sup> P. 6.<sup>o</sup> vers. "Unde dicit." y glos. 4. á la ley 6. t. 11. P. 6. §. "Quid tamen, vers. semper."

## LEY CLXXXIII.

**Marcelo, lib. 3. del Digesto.**

Aunque no hayan de alterarse fácilmente las solemnidades; sin embargo, cuando la equidad lo reclama con evidencia, debe proveerse de remedio.

Se ha explicado ya esta Regla en la *l. in omnibus, 90. sup. h. t.*

## LEY CLXXXIV.

**Gelso, lib. 7. del Digesto.**

No es justa excusa la de un temor vano.

Esta Regla se ha explicado ya en la *l. nihil consensui, 116. sup. h. t.*

## L. CLXXXIII.

**Marcellus, lib. 3. Digestorum.**

Etsi nihil facile mutandum est ex solemnibus, tamen ubi aequitas evidens poscit, subveniendum est.

Lex 183. explicata est *supra in l. in omnibus 90. h. t.*

## L. CLXXXIV.

**Gelsus, lib. 7. Digestorum.**

Vani timoris justa excusatio non est.

Lex 184. refertur ad *l. nihil consensui, 116.*

## LEY CLXXXV.

**Gelso, lib. 8. del Digesto.**

Lo imposible no produce obligacion alguna.

Queda explicada esta Regla en la *l. quod nullius, 182. sup. h. t.*

## A LA LEY CLXXXVI.

**Gelso, lib. 12. del Digesto.**

Nada puede pedirse antes del tiempo en que por la naturaleza de las cosas sea imposible pagarlo; y cuando en la obligacion se ha señalado el dia en que deba cumplirse, nada se puede exigir hasta que haya pasado. (1)

## ESPLICACION.

Dos miembros tiene esta Regla. En el primero se dice que aquellas obligaciones que por la naturaleza misma de las cosas

## L. CLXXXV.

**Gelsus, lib. 8. Digestorum.**

Impossibilium nulla obligatio est.

Lex 185. declarata est ad *l. 182. d. t.*

## AD L. CLXXXVI.

**Gelsus, lib. 12. Digestorum.**

Nihil peti potest ante id tempus, quo per rerum naturam persolvi possit, et cum solvendi tempus obligationi additur, nisi eo praeterito peti non potest.

## EXPLICATIO.

Duo sunt hujus regulae membra. Primum est, quod in iis obligationibus, in quibus tacite inest dies ex rei natura, et qualitate negotii, id

ó por la calidad del negocio, contienen tácitamente el señalamiento de día, no pueden hacerse efectivas antes de que llegue el tiempo á que se refieren. Y así: si alguno ha estipulado en Francfort que se le den diez escudos en París, no podrá reclamarlos antes de que haya pasado el tiempo necesario para ir de Francfort á París. Si se han pedido frutos que produzca la tierra, no podrán pedirse antes de que estén en sazón de cosecharse. *l. interdum, 73 D. de verbor. oblig. 45.—1. (2)*

En el segundo miembro de la Regla se dice que cuando se ha señalado día para el cumplimiento de una obligacion, no puede exigirse eficazmente antes de que pase el día señalado. *l. si ita stipulatus, 109. D. de verbor. obligat. 45.—1. (3)* Y el que pide antes del día incurre en la pena de *plus petente*, §. *si quis agens, 33. vers. plus. autem, Instit. de act. 4.—6. (4)* la cual consiste en que cuando el acreedor pide la deuda antes del tiempo en que se le debe pagar, se concede al deudor tanto tiempo mas para verificarlo cuanto fué el que el acreedor se anticipó á cobrar, y en pagar ademas los gastos del pleito. §. *temporales, 10. vers. hodie autem, Instit. de except. 4.—15. (5)* El día mismo que se haya señalado para el cumplimiento de

tempus expectari debeat, antequam salvatur: ut puta, qui Francofurti stipulatus est, 10. sibi dari Parisiis, non ante petere potest, antequam comode Parisios venire possit. Sic si terrae fructus sint promissi, non praesantur, antequam maturuerint *l. interdum 73. ff. de V. O.* Secundum membrum est, si tempus adjectum sit in obligatione, non potest efficaciter peti, nisi elapso die, *l. si ita stipulatus 109. de verbor. obl.* Et qui ante diem petit, in poenam plus petitionis incidit, §. *si quis agens, 33. vers. plus autem, Instit. de action.* Cujus poena est, ut qui ante diem pactionis vel obligationis litem movet, id quod reliquum est temporis, in quo praemature petiit, debitori in duplum cedere cogatur, eique sumptus prioris litis refundere teneatur. §. *temporales, 10. vers. hodie autem Instit. de except.* Plane ipse dies solutioni adjectus totus pro solvente est, ut dici non possit non solvisse, nisi ipso die elapso, *text. h. et in §. omnis stipulatio Instit. de verbor. oblig. l. quicquid adstringendae 99. §. 1. ff. de V. O. l. qui hoc anno 42. ff. d. t.*

una obligacion es todo él en beneficio del deudor, á quien no podrá reclamarse antes de que el día haya terminado. *text. hic, et in §. omnis stipulatio, 2. Inst. de verbor. obligat. 5.—16. l. quicquid adstringendae, 99. §. si stipulatus, 1. D. de verbor. oblig. 45.—1. l. qui hoc anno, 42. D. eodem. 45.—1. (6)*

(1) Leyes 12 y 20. t. 11. P. 5.<sup>ª</sup> y 9. t. 2. P. 5.<sup>ª</sup>

(2) Citada ley 20 t. 11. P. 5.<sup>ª</sup>

(3) Las mismas leyes 12. t. 11. P. 5.<sup>ª</sup> y 9. t. 2. P. 5.<sup>ª</sup> Gomez, tomo 2. cap. 11. n. 38.

(4) Ley 42 t. 2. P. 3.<sup>ª</sup>

(5) Ley 45. al fin, t. 2. P. 3.<sup>ª</sup> No está en uso esta ley en cuanto á duplicar el plazo al deudor. Así lo refieren los autores de los códigos españoles concordados en su nota. (c) á dicha ley, y así lo hemos visto practicar.

(6) Ley 15. t. 11. P. 5.<sup>ª</sup> glos. 2 y 3. Gomez, tomo 2. cap. 11. n. 27. vers. "Aliquando et quarto." Por lo relativo á los asuntos comerciales, véase el art. 54. cap. 13. de las Ordenanzas de Bilbao, y el Febrero Mexicano, tomo 4. pag. 129. nota al n. 46.

## A LA LEY CLXXXVII.

Gelsus, lib. 16. del Digesto.

No parece que ha muerto sin hijos el que ha dejado á su muger en cinta. (1)

## ESPLICACION.

Los que están aun en el vientre de la madre se reputan como nacidos siempre que se trata de su utilidad. *l. qui in utero*, 7. *D. de stat. homin.* 1.—5. (2) El contenido de esta Regla puede aplicarse á diversas cuestiones. Si alguno hubiese sido instituido heredero sustituto para el caso de que el testador muriese sin hijos, tal sustitucion caduca si la muger del testador quedase en cinta y pariere aunque sea un solo hijo, pues esto es bastante para que falte la condicion de la sustitucion, porque la palabra hijos, en plural, contiene tambien el singular. *l. non est sine liberis*, 148. *D. de verb. signif.* 50.—16. (3)

En segundo lugar: El heredero que debiera serlo en lugar del póstumo no puede aceptar la herencia mientras haya incer-

## AD L. CLXXXVII.

Gelsus, lib. 16. Digestorum.

Si quis praegnantem uxorem reliquit, non videtur sine liberis decessisse.

## EXPLICATIO.

Qui in utero sunt, quoties de commodo eorum agitur, pro jam natis habentur. *l. 7. ff. de stat. hominum.* Quod et hac regula confirmatur, quae decisio ad has quaestiones conducit et pertinet: Si quis fuerit substitutus alicui haeres, si sine liberis decesserit, is excluditur, si mulier praegrans relicta sit, quae si unum etiam pariat, conditio impleta erit. Quia vox *Liberi* plurali numero continet etiam singularem, *leg. non est sine liberis* 148. *ff. de verb. sign.* Secundo proximus haeres a partu, qui in ute-

tidumbre de si nacerá ó no el que está en el vientre. *l. eum quidam*, 50. *§. quod dicitur*, 1. *D. de acquir. hered.* 29.—2. (4)

En tercer lugar: Por la esperanza del nacimiento se pone al vientre en posesion de los bienes. *d. §. quod dicitur*, 1. *l. liberorum*, 1 *§. toties*, 2. *et §. quare*, 3. *D. de ventr. in posses. mit.* 57.—9. (5)

La Regla solo procede en el caso de que el hijo nazca vivo, porque los que nacen muertos no se reputan ni nacidos ni procreados. *l. qui mortui*, 129. *D. de verbor. significat.* 50.—16. (6) De aquí es que los hijos abortivos no rompen el testamento de sus padres aun cuando en él hayan sido preteridos. Tampoco lo rompen los que hayan nacido con una figura monstruosa ó antinatural, porque estos no se reputan como hijos. *l. uxoris*, 2. *et l. quod certatum*, 3. *C. de post. hered.* 6.—29. (7)

(1) Ley 3. t. 23. P. 4.<sup>ta</sup>(2) La misma ley 3. t. 23. P. 4.<sup>ta</sup>

(3) El art. 10 de la ley de 10 de Agosto de 1857, dispone que cuando el padre de familia muriere dejando á su mujer en cinta, y la particion se hiciere antes del parto, se reservarán dos porciones por si pariere gemelos.

(4) Ley 3. t. 23. P. 4.<sup>ta</sup> glos. 1.<sup>ta</sup>, ley 16. t. 6. P. 6.<sup>ta</sup> y su glosa del sumario.(5) Lopez, en la glos. 14. á la ley 2. t. 14. P. 6.<sup>ta</sup>(6) Ley 8. t. 33. P. 7.<sup>ta</sup>, ley 5. t. 23. P. 4.<sup>ta</sup> El art. 25 de la ley de 10 de Agosto de 1857, dice que para poder heredar, se necesita nacer vividero y sin lesion ó defecto orgánico que impida vivir.

(7) Art. 25 de la ley de 10 de Agosto de 1857.

ro esse creditur, haereditatem adire non potest, quamdiu incertum est, an nascatur, nascive possit, qui in utero est. *l. cum quidem* 30. *§. quod dicitur ff. de acquir. hered.*

Tertio ob spem nativitatis venter in bonorum possessionem mittitur. *d. §. quod dicitur l. 1. §. toties et §. sequ. ff. de vent. in poss. mit.* Proccedit autem regula, si quod in utero sit, vivum nascatur. Nam qui mortui nascuntur, neque nati, neque procreati videntur, *l. qui mortui* 129. *ff. de verb. sign.* Unde est quod filii abortivi testamentum non rumpant: licet in eo praeteriti sint, sicut nec monstrosi vel prodigiosi partus testamentum paternum rumpant, quia liberorum loco non censentur, *l. 2. et 3. C. de posth. haered.*

## A LA LEY CLXXXVIII.

Gelsus, lib. 17. del Digesto.

Cuando se disponen en un testamento cosas que repugnen entre sí ni una ni otra subsiste. (1)

## ESPLICACION

La razón de esta Regla es que dos cosas contrarias no pueden ser al mismo tiempo subsistentes, porque, puesta la una, es necesario que se quite la otra, y quitada la una, es necesario que se ponga la otra. *l. hæc verba. 124. D. de verbor. signif. 50.—16. (2)* De donde se infiere que cuando hay dos testamentos, y se ignora cual se hizo primero, y cual después, ó ambos subsisten, ó ambos se invalidan. Así lo nota la *glos.* en la *l. ult. in verb. missus est. C. de edict. D. Adrian, toll. (3)* Y Juliano dice que dos oraciones que pugnan entre sí son juntamente falsas. *l. si is, 15. §. utrum, 5. D. de reb. dub. 54.—5.*

El derecho, por otra parte, aborrece en gran manera la con-

## AD L. CLXXXVIII.

Gelsus, lib. 17. Digestorum.

Ubi pugnancia inter se in testamento iuberentur; neutrum ratum est.

## EXPLICATIO.

Ratio legis est quod contraria simul stare non possint: uno enimposito necesse est tolli alterum; item sublato altero, poni alterum. *l. hæc verba 124. de V. S.* Unde deciditur, quod duo testamenta, quorum non apparet utrum prius vel posterius sit, invicem concidant, vel collabescant: ut plane notat, *Glos. in l. ult. in verb. missus est. C. de edic. D. Adria. toll.* Sic Julianus ait, duas oraciones pugnancia continentes simul falsas esse. *l. si is, §. utrum, de reb. dubiis.*

trariedad; y por esto es que el que alega cosas contrarias debe ser repelido desde el principio del juicio. *l. si pecunia, 1. C. de furt. 6.—2. (4)* La contrariedad de los instrumentos que se presenten por una misma parte hace que ninguno de ellos merezca fe. *l. scripturas, 14. C. de fid. instrument. 4.—21. (5)*

Pero este precepto debe entenderse de una contrariedad tal, que no sea posible conciliarla por medio de alguna distincion; porque tanto respecto de los testamentos, como de los dichos de los testigos y del contenido de los instrumentos, debe procurarse hasta donde sea posible conciliarlos para que subsistan, evitando que el acto sea argüido de error. *l. quotiens, 12. D. de reb. dub. 54.—5. l. quotiens in stipulationibus, 80. D. de verbor. obligat. 45.—1. (6) Decius, hic, n. 4.*

## §. Final.

Lo que está prohibido por la naturaleza de las cosas no puede confirmarse por ley alguna.

Ya se esplicó este §. en la *l. quod nullius, 182. sup. h. t.*

Et alias in jure contrarietas maxime rejicitur. Unde qui contraria allegat, a limine judicii repellendus est, *l. 1. C. de furt.* Et contrarietas in instrumentis quae ab una, eademque parte sunt prolata, fidem scripturae derogat, *l. scripturae 14. C. de fide instr.* Quod intelligendum est de ea contrarietate, quae nullo distinctionis foedere conciliari potest. Semper enim laborandum est, tum in testamentis, tum in testibus, tum in instrumentis, ut pugnancia potius concilientur, quam ut actus erroris arguatur, *l. quoties 12. ff. de reb. dub. l. quoties in stipulationibus 80. ff. de verb. obl. Decius hic num. 4.*

## §. fin.

Quae rerum natura prohibentur, nulla lege confirmata sunt.

De §. hoc dixi ad *l. quod nullius 182.*

- (1) Tal es el caso de las condiciones perplejas de que habla la ley 5. t. 4. P. 6.<sup>o</sup> Gomez, tomo 1.<sup>o</sup>, cap. 3. n. 5.  
 (2) Molina, de primogen. lib. 2, cap. 14, n. 27.  
 (3) Sobre este punto, véase á Gomez en la ley 3 de Toro, n. 101, á Menochio, de praesumpt. lib. 3. praesumpt. 13 y la nota (a) á la ley 22. t. 1.<sup>o</sup> P. 6.<sup>o</sup> en los códigos españoles concordados.  
 (4) Ley 7. t. 10. P. 3.<sup>o</sup> glos. 2.  
 (5) Ley 111. t. 18. P. 3.<sup>o</sup> glos. 2.  
 (6) Ley. 2. t. 33. P. 7.<sup>o</sup> glos. 1.<sup>o</sup> y glos. 20. á la ley 12. t. 5. P. 6.<sup>o</sup>

porque tanto respecto de los testamentos como de los dichos de los testigos y del contenido de los instrumentos debe guardarse hasta donde sea posible conciliados para que subsistan estando que el acto sea arguido de error. L. 1. D. de reb. dub. 51. — 5. 4. quoniam in stipulationibus 20. D. de reb. dub. 51. — 4. (6) Decius, loc. cit. n. 4.

### § Final.

Lo que está prohibido por la naturaleza de las cosas no puede confirmarse por ley alguna.

Ya se explicó este §. en la l. quod nullius, 122. sup. n. 1.

Et alias in hoc contractibus maxime relictis. Dabo qui contractus alie- gat, a iure iudici respicitur est. L. 1. §. de iur. Et contractus in instrumentis que ab iure eademque ratio sunt probata, ubi scripturae derogat, a scripturae 14. §. de iur. Quod testificandum est de ea contractibus, para nullo distinctione locum conceditur potest. Semper eodem instrumentum est, tam in testamento, tam in instru- mentis, ut pariterque potius conciliantur, quam ut contra arguantur. L. quoniam 12. ff. de reb. dub. 51. quoniam in stipulationibus 20. ff. de reb. dub. Decius hic nom. 4.

### §. III.

Quae rem autem prohibentur, nulla lege contracta sunt.

De §. hoc dixi ad l. quod nullius 122.

## LEY CLXXXIX.

Celso, lib. 13. del Digesto.

Se presume que el pupilo no puede querer ni no querer, si no es que intervenga la autoridad de su tutor, porque en todo lo que requiere deliberacion es necesaria la autoridad del tutor.

Esta Regla se esplicó ya en la l. in negotiis, 5. sup. h. t.

## A LA LEY CXC.

Celso, lib. 24. del Digesto.

Lo que se nos reclama por la eviccion, no constituye parte de nuestros bienes. (1)

### ESPLICACION.

En virtud de la eviccion, y mediando sentencia judicial, se puede quitar á alguno lo que ha adquirido por compra ó por

## L. CLXXXIX.

Gelsus, lib. 13. Digestorum.

Pupillus nec velle, nec nolle in ea aetate, nisi adposita tutoris auctoritate creditur: nam quod animi iudicio sit, in eo tutoris autoritas necessaria est.

Haec lex Pupillus sup. in l. in negotiis 5. explicata est.

## AD L. CXC.

Idem, lib. 24. Digestorum.

Quod evincitur, in bonis non est.

### EXPLICATIO.

Evincere est rem emptam vel ex alio justo titulo acceptam per iudicis sententiam auferre. Generaliter autem tenetur venditor de eviccionem, li-

otro justo título. Generalmente el vendedor queda obligado á la evicción, aun cuando nada se haya pactado respecto de ella en el contrato, porque es muy conveniente que el vendedor asegure al comprador la cosa que le ha comprado. *l. non dubitatur, 6. C. de evictionib., 8.—45.* (2) Y como solo puede decirse que sea nuestro aquello que podemos defender por una justa escepcion cuando lo poseemos, ó que tenemos acción eficaz para recobrarlo si lo hemos perdido; *l. rem in bonis, 52. D. de acquir. rer. dom. 41.—1. l. bonorum, 49. vers. in bonis, D. de verbor. signif. 50.—16.* (3) se sigue rectamente que aquello que con justicia se nos puede reclamar por la evicción, no debe reputarse que está en nuestros bienes, sino mas bien en los de aquel que reclama, puesto que tiene acción para perseguirlo.

(1) Véase á Cuyacio en su comentario á esta ley, tomo 8. col. 885. lit. A.: edicion Napolitana de 1758.

(2) Ley 32. t. 5. P. 5.º glos. 2, ley 50. t. 13. P. 5.º glos. 9, ley 19. t. 5. P. 5.º glos. 3 y 5. Gutierrez, de juram. confirmat. part. 1.º capit. 61. n. 1.

(3) Acevedo, en la ley 3. tit. 6. lib. 5. R. n. 21.

*Et si quis in bonis nostris esse dicatur, quoties eam possidentes, exceptionem, aut amittentes pro ea actionem ad recuperandam habemus, l. rem in bonis 52. de acquir. rer. dominio l. bonorum 49. §. in bonis ff. de V. S. Inde sequitur, quod á nobis evincitur, id in bonis nostris non esse, nam ipse evincens rem in bonis habere consetur, cum ad eam persequendam actionem habeat.*

AD L. CXCI.

Idem, lib. 33. Digestorum.

Quod evincitur, in bonis non est.

EXPLICATIO.

Evincere est rem emptam vel ex alio justo titulo acceptam per iudicis sententiam solvere. Generaliter autem tenetur venditor de evicione il-

A LA LEY CXCI.

Celso, lib. 33. del Digesto.

Consultado Neracio sobre si el beneficio que el Emperador habia concedido á uno creyéndolo vivo, debería subsistir aun cuando el beneficiado hubiese muerto, respondió: que no parece que el Príncipe haya querido conceder á un muerto lo que habia creído conceder á un vivo; pero que al Príncipe corresponde explicar su voluntad y la estension de su beneficio. (1)

ESPLICACION

El contenido de esta Regla puede reducirse á lo siguiente: El beneficio que el Príncipe habia concedido á una persona que creia viva, no tiene efecto alguno si el beneficiado ha muerto; porque el privilegio personal no pasa de la persona á quien se ha concedido, y por lo mismo no suele trasmitirse á los herederos. *fac. l. Paulus respondit, 2. D. quae sentent. sin appell. resc. 49.—8.* (2) Por ejemplo: el procurador de un deudor so-

AD L. CXCI.

Idem, lib. 33. ad Digestorum.

Neratius consultus, an quod beneficium dare se quasi viventi Cesar rescipserat, jam defuncto dedisse existimaretur? Respondit: non videri sibi Principem, quod ei, quem vivere existimabat, concessisset, defuncto concessisse, quem tamen modum esse beneficii sui vellet, ipsius estimationem esse.

EXPLICATIO.

Summa hujus legis haec est: Beneficium quod Princeps tanquam viventi, quem vivere existimabat, concessit, mortuo eo non competit. Quia privilegium personale personam non potest egredi, et sic ad haeredes transire non solet, *fac. l. 2. ff. quae sent. sine app. rescind.* Exempli gratia: