

licitó del Príncipe la gracia de que por el espacio de cinco años no pudiera su principal ser demandado por los acreedores *l. quoties, 2. C. de prec. Imperat. offer. 4.—19.* (esta gracia es conocida con el nombre de letras quinquenales ó cartas de espera); y habiéndole sido concedida, creyeron algunos que debía aplicársele al beneficiado, que ya habia muerto, para el efecto de que sus bienes estuviesen al abrigo de las gestiones ó pesquisas de sus acreedores por el espacio de cinco años. Pero como tal beneficio habia sido concedido en el concepto de que vivia aquel á quien se otorgaba, no debe creerse que pueda aprovecharle al que ya murió ó á sus herederos, á no ser que el Príncipe lo declare así por medio de su interpretación. *text. hic, in fin.* (5) Porque los beneficios concedidos por el Príncipe, solo el Príncipe mismo puede interpretarlos. *l. cum de novo, 11. C. de leg. 1.—4. text. optim, in l. ex facto, 43. D. de vulgar. substil. 28.—6.* (4)

- (1) Ley 4. t. 33. P. 7.^o
 (2) Ley 27 t. 31. P. 7.^o
 (3) Ley 4. t. 33. P. 7.^o
 (4) Ley 14. t. 1.^o P. 1.^o glos. 1.^o, ley 27. t. 18. P. 3.^o glos 1.^o y ley 4. t. 33. P. 7.^o

Procurator debitoris inducias quinquennii postulavit a Principe, ne interea a creditoribus conveniri posset, *l. 2. C. de praec. Imp. offer. quae indulta litterae quinquennales appellantur, vel Lettres de Respits. Faber. h. in fine.* quae cum Princeps ei concessisset, putarunt aliqui, id beneficium ei defuncto competiturum, ne ipsius bona per creditores intra quinquennium distrahi possent. Sed cum beneficium tanquam vivo tributum sit, non existimandum est, id beneficium etiam ei defuncto profuturum, vel haeredibus commodatum, nisi Princeps modum beneficii sui interpretetur *text. hic in fin.* Beneficia enim principalia per ipsos Principes commodissimum et tutissimum est interpretari, *l. cum de novo. C. de ll. text optimus in l. ex facto 43. ff. de vul. subst.*

A LA LEY CXCII.

Marcelo, lib. 29. del Digesto.

Aquellas cosas que no pueden dividirse en partes, se deben solidariamente por cada uno de los herederos. (1)

ESPLICACION.

Las acciones hereditarias se dividen de tal manera entre los herederos, que cada uno puede ser reconvenido segun la parte de la herencia que le haya tocado. Esto se observa en aquellos casos en que la obligacion es divisible, como cuando lo que se debe es dinero ú especie determinada. *l. pro hereditariis, 2. C. de hered. act. 4.—16.* (2) Pero cuando la obligacion consiste en cosas que son por su naturaleza indivisibles, como las servidumbres, senda, carrera, camino, &c.; en tal caso la obligacion no se divide entre los herederos, sino que cada uno de los del promitente está obligado *in solidum* á prestar la servidumbre, porque el uso de estas es indivisible; *l. viae, 17. D.*

AD L. CXCII.

Marcellus, lib. 29. Digestorum.

Ea quae in partes dividi non possunt, solida a singulis haeredibus debentur.

EXPLICATIO.

Actiones haereditariae inter haeredes dividuntur pro portionibus haereditariis, ita ut singuli pro sua quota conveniantur. Quod verum est, si obligatio sit dividua, ut si pecunia vel certa species sit promissa. *l. 2. C. de act. haered.* Quoties autem consistit obligatio in iis rebus quae sua natura sunt individuae, ut sunt servitutes, iter, actus, via, &c. hoc casu obligatio non dividitur inter haeredes, sed singuli haeredes promi-

de servit. 8.—1. (5) en cuyo caso los herederos están obligados á caucionarse mutuamente que si alguno de ellos satisficiera la obligacion íntegra, los demas le indemnizarán proporcionalmente por el juicio *familiae erciscundae* lo que hubiere satisfecho de mas de lo que á él le correspondia pagar. *l. heredes, 25. §. contra, 10. D. famil. ercisc. 10.*—2. (4) Por el contrario tambien, cada uno de los herederos del estipulante puede reclamar *in solidum* la cosa indivisible que pertenece á la hacienda que se les ha dejado. *l. stipulationum, 2. §. ex his igitur, 2. vers. ex quo quidem, D. de verb. obligat. 45.—1. et ibi, Cujac, (5)*

§. Final.

Es no menos justo que seguro el seguir la interpretacion mas benigna en las cosas dudosas.

Se ha esplicado ya este §. en la *l. semper in dubiis, 56.*

- (1) Gomez, tom. 2. cap. 10. n. 17. §. *Quarta conclusio.*
 (2) Gomez, tom. 2. cap. 10. n. 3. §. *Secundo casu.* Cevallos, *com. contr. com. quaest. 784. v. 14 y 15.* Véanse las leyes 4. t. 27. P. 3.^o y 10. t. 12. P. 5.^o
 (3) Ley 9. t. 31. P. 3.^o glos. 1.^o, ley 12. t. 15. P. 1.^o glos. 3.^o Gomez, tomo 2. cap. 10. n. 15. §. *Servitus vero.* Spino, *specul. testam. glos. 13. princ. n. 15 y 17.* Cevallos, *com. contr. com. quaest. 784. n. 14.*
 (4) Gomez, tomo 2. cap. 10. n. 10. §. *Si vero, vers. Unum tamen.*
 (5) Ley 9. t. 31. P. 3.^o Gomez, tomo 2. cap. 10. n. 16. al princ.

soris tenentur in solidum pro servitute praestanda. Servitutum enim usus individuus est, *l. viae 17. ff. de servit.* Ipsi vero haeredes cautiones inter se exponere coguntur, ut si quis solidum praestiterit, pro parte a reliquis cohaeredibus recuperet iudicio familiae erciscundae, quod ultra suam partem solvit. *l. haeredes 25. §. contra, 10 ff. famil. ercisc.* E contra etiam singuli haeredes stipulatoris in solidum petere possunt, si quid indivisum haereditati debeatur. *l. 2. §. 2. vers. ex quo quidem. et ibi Cujac. ff. de V. O.*

§. Fin.

In re dubia benigniorem interpretationem sequi, non minus justius est, quam tutius.

De hoc §. dixi in *l. semper in dubiis 56.*

A LA LEY CXCIH.

Celso, lib. 36. del Digesto.

Casi todos los derechos de los herederos se reputan como si se hubieran adquirido al tiempo de la muerte de aquel á quien heredan. (1)

ESPLICACION.

A fin de que no se acepte temerariamente una herencia que pueda ser gravosa, se concede al heredero un tiempo dentro del cual delibere y examine si acaso le conviene ó no aceptarla. *l. scimus, 22. C. de jur. delib. 6.—50.* (2) Durante este tiempo en que está yacente la herencia puede suceder que esta se aumente por los fetos de los ganados, por los partos de las esclavas, por los frutos, ó porque adquiera algo por prescripcion, cuyas cosas todas deben pertenecer al heredero que, despues de haber deliberado, ha aceptado la herencia; porque aunque tal aceptacion se verifique cuando ha transcurrido algun tiempo despues de la muerte de aquel á quien se hereda,

AD L. CXCIH.

Celsus, lib. 36. Digestorum.

Omnia fere jura haeredum perinde habentur, ac si continuo sub tempus mortis haeredes extitissent.

EXPLICATIO.

Ne quis temere damnosam haereditatem adeat, permissum est haeredi a jure tempus deliberandi, intra quod haereditatis vires exploret, utrum expediat illi adire necne. *l. fi. C. de jur. delib.* Interim itaque haereditate jacente foetus pecorum, partus ancillarum et fructus haereditatem augent, et per usucapionem multa haereditati accedere possunt, quae omnia ad haeredem post deliberationem adeptum pertinebunt. Quia hae-

este acto se retrotrae al instante mismo de la muerte, y en virtud de él pasa al heredero el dominio de las cosas hereditarias desde el tiempo en que falleció la persona á quien se hereda. *l. omnis hereditas, 138. sup. h. t. 50—17.* (3) De aquí es que, si el difunto ha comenzado á prescribir alguna cosa, el tiempo que corre, mientras la herencia está yacente, aprovecha al heredero lo mismo que si la hubiera aceptado al tiempo de la muerte. *l. nunquam, 31. §. vacuum, 5. D. de usucap. 41.—5.* (4)

Nótese que en la Regla se usa del advverbio *casi*, lo que da á entender que ella no tiene una aplicacion perpétua. En efecto, aunque la posesion del difunto aproveche al heredero para continuar la prescripcion, segun se acaba de decir; sin embargo, para los demás efectos de la posesion no le aprovecha la del difunto, y es necesario que él la aprehenda. *l. si dolo, 1. §. Scevola, 15. D. si quis test. lib. esse. jus. 47.—4. l. cum heredes, 23. D. de acquir. pos. 44.—2. Coras. lib. 6. miscell. cap. 12.* (5)

(1) Art. 1.º de la ley de 10 de Agosto de 1857.

(2) Proem. del t. 6. P. 6.º

(3) Ley 4. t. 14. P. 6.º

(4) Lopez, en la glos. 2. á la ley 29. t. 29. P. 3.º vers. *adde etiam.*

(5) Ley 6. t. 30. P. 3.º, ley 1.º t. 14. P. 6.º glos. 3.

reditas quamvis postea adeatur, tamen cum tempore mortis continuatur, et aditione facta omnium rerum haereditiarum dominium transit in haeredes a tempore mortis defuncti. *l. omnis haereditas, sup. eod.* Hinc est, quod si defunctus rem usucapere coeperit, tempus usucapionis quod currit haereditate jacente, proficiat haeredi, non aliter ac si statim post mortem eam adisset. *l. nunquam 31. §. vacuum, ff. de usucap.* Fere autem ait Ictus hic, quod denotat regulam non esse perpetuam. Unde licet possessio defuncti prosit haeredi ad usucapionem continuandam, in reliquis tamen causis possessio defuncti non transfertur in haerem, nisi ab eo apprehendatur. *l. 1. §. Scaevola, ff. Si quis test. lib. esse. jus. dic. l. cum haeredes 23. ff. de acqu. poss. Unde Coras. lib. 6. Miscell. c. 12.*

LEY CXCIV.

Modestino, lib. 6. de las Diferencias.

Los que se constituyen herederos de un difunto por una sucesion, aunque sea muy larga, no lo son menos que los principales é inmediatos herederos.

Se ha explicado ya esta Regla en la *l. heredem, 59. sup. h. t.*

A LA LEY CXCIV.

Modestino, lib. 7. de las Diferencias.

Lo espreso daña: lo que no está espresado no daña. (1)

ESPLICACION.

No siempre es cierta esta Regla, pues solo algunas veces sucede que lo espreso daña, y lo que no se espresa no perjudica. Y así, v. gr.: El legado que se deja á la voluntad de otro, como diciendo: "te lego tal fundo si Ticio consintiese en ello,"

L. CXCIV.

Modestinus, lib. 6. Differentiarum.

Qui per successionem quamvis longissimam defuncto haeredes constituent, non minus haeredes intelliguntur, quam qui principaliter haeredes existunt.

Lex haec *sup. in l. haered. 59.* explicata est.

AD L. CXCIV.

Modestitus, lib. 7. Differentiarum.

Expressa nocent, non expressa non nocent.

EXPLICATIO.

Regula haec non est universaliter vera. Quaedam enim expressa nocent, quae tacite intellecta non officiant. Exempli causa: Legatum in

no vale. Pero si para el legado se exigiese el consentimiento tácito y no espreso de un tercero, como si se dice: "te lego tal fundo si Ticio viene á Roma;" en tal caso vale el legado. *l. nonnunquam, 52. D. de condition. et demonstr. 55.—1.* (2) Lo cual tiene tambien lugar en la institucion de heredero. *l. si quis Sempronium, 68. D. de hered. instit. 28.—5.* (3) Así tambien: la condicion espresa vicia los actos legitimos, y la tácita no produce el mismo resultado. *l. actus legitimi, 77. D. sup. h. t. 50.—17.* (4) Lo mismo sucede con el juramento de calumnia que, remitido espresamente, vicia el proceso, y cuya comision tácita no lo vicia. *l. cum et iudices, 2. §. sed quia veremur, 4. C. de jurejur. propter calumn. dand. 2.—59. cap. inherentes, 1. extr. de juram. calumn. 2.—7.* (5) Por último, aunque una herencia no puede dejarse espresamente con señalamiento de dia, como diciendo, v. gr.: "sé mi heredero á los cinco años del dia en que yo muera;" *l. hereditas, 34. D. de hered. instit. 28.—5.* (5) tácitamente se puede hacer, como si se dijese: "sé mi heredero cuando puedas legalmente recibir la herencia, cuando llegues á tal edad, cuando te mueras. &c." *l. in tempus. 62. D. de hered. instit. 28.—5. l. si mater, 55. D. de vulg. subst.*

alterius voluntatem collatum non valet, ut puta, *lego tibi fundum, si Titius voluerit*, si tamen non expresse conferatur in voluntatem alterius, sed tacite, puta si dicatur, *lego tibi fundum, si Titius Romam venerit*, legatum valebit, *l. nonnunquam 52. de condit. et demons.* Quod et in haereditis institutione obtinet, *l. si quis Sempronium 68. de haered. instit.* Sic quoque expressa conditio vitiat actus legitimos, tacita non ítem, *l. actus legitimi, sup. eod.* Sic juramentum calumniae expresse remissum vitiat processum, tacite omissum non vitiat. *l. 2. §. sed quia veremur, C. de juram. calum. c. 1. extr. eod.* Denique licet haereditas ex die nominatim dari non possit, veluti, post quinquennium quam moriar, haeres esto, *l. haereditas 34. ff. de haer. inst.* tacite tamen in diem conferri potest, veluti cum capere poteris, cum adoleveris, cum morieris, haeres esto. *l. in tempus 62. ff. de haer. inst. l. si mater 33. ff. de vulg. subst.* et ita saepe fit, ut quae expressa non valent, tacita tamen valeant.

Quaedam porro expressa prosunt, non expressa nocent. Ita si a con-

28.—6. (7) Y así sucede con frecuencia que lo que espresado no vale, tácitamente puede subsistir.

Hay otras cosas que espresadas aprovechan, y no espresadas perjudican. Y así, v. gr.: si al celebrar un contrato, hacen los contrayentes mencion espresa de novacion, esto: es que por medio de tal contrato quieren cambiar ó alterar una obligacion anterior, entonces se reputa que hay novacion; pero no sucede lo mismo en el caso de que no se espresen terminantemente la voluntad de novar, porque hoy, y segun el derecho nuevo, la novacion no se presume ni tiene lugar si no se hace de una manera espresa. *§. praeterea, 5. vers. quod autem, Inst. quib. mod. toll. oblig. 3.—50. l. novationum, 8. C. de novat. 8.—42.* (8) A esto se refiere la *l. quidquid, 99. D. de verb. oblig. 45.—1.* que dice: "Todo lo que se dirige á restringir una obligacion, y no se espresa con palabras claras y terminantes, se debe considerar como omitido."

(1) Solórzano, *de jur. Indiar. tom. 2. lib. 1.º cap. 17. n. 25.*

(2) Lopez, en la glos. 2. al princ. á la ley 11. t. 3. P. 6.º

(3) Spino, *specul. testam. glos. 5. princ. n. 2. y sig.* Véanse las notas 1 y 2. en la Regla 77.

(4) Véase la nota 1.º á dicha Regla 77.

(5) Sobre esta materia véase á Azevedo en la ley 1.º t. 6. lib. 4. R. n. 2. Y téngase presente que el juramento que se exigia antes para la validez de ciertos actos civiles como el de que se trata en el testo, ha sido abolido, sustituyéndose en su lugar la solemne promesa de decir verdad. Art. 9. de la ley 4 de Diciembre de 1860.

(6) Ley 15. t. 3. P. 6. y glos. 1.º Gomez, tomo 1.º cap. 2. n. 8, 9 y 10. Véanse las notas 1 y 2 en la Regla 77.

(7) Lopez, en la glos. 7. á la ley 19. t. 3. P. 6.º Gomez, tom. 1.º cap. 3. n. 31.

trahentibus expressa fiat novationis mentio, quod videlicet contrahentes expresse declarent, se propterea convenisse, ut priorem obligationem novarent, tunc contractus novatur; non ítem si hoc non fit expressum, quia hodie jure novo non fit nec inducitur novatio, nisi hoc expresse agatur. *§. praeterea, Inst. quib. mod. toll. obl. l. ult. C. de novat.* Huc pertinet l. 99 de V. O. *Quicquid adstringendae obligationis causa dictum sit, id nisi palam verbis exprimat, omissum esse intelligitur.*

(8) Así lo dice la ley 15. t. 14. P. 5^a en estas palabras: "diciendo abiertamente." Pero hoy no se necesita tal expresión, supuesto el tenor de la ley 1^a t. 1^o lib. 10. N. R., otras veces citada, según la cual, de cualquier manera que aparezca qua uno quiso obligarse, así se obliga.

LEY CXCVI.

Modestino, lib. 8. de las Reglas.

Unos privilegios se conceden en razón de la causa, y otros en razón de la persona: los primeros pasan á los herederos, pero no así los segundos.

Esta Regla se ha explicado ya en la *l. in omnibus causis*, 68. *sup. h. t.*

LEY CXCVII.

Modestino en el libro único del rito de las nupcias.

En los matrimonios debe considerarse siempre, no solo lo que sea lícito, sino también lo que sea honesto.

Ya se explicó esta Regla en la *l. non omne*, 144. *sup. h. t.*

L. CXCVI.

Modestinus, lib. 8. Regularum.

Privilegia quaedam causae sunt, quaedam personae, et ideo quaedam ad haereditatem transmittuntur, quae causae sunt: quae personae sunt, ad haereditatem non transeunt.

Lex *Privilegia*, explicata *sup. l. in omnibus causis* 68.

L. CXCVII.

Modestinus, libro singulari de ritu nuptiarum.

Semper in conjunctionibus non solum quid liceat, considerandum est: sed et quid honestum sit.

Haec lex 197. explicata in *l. omne* 144.

LEY CXCVIII.

Javoleno, lib. 13. de Casio.

Ni en los interdictos, ni en las otras causas debe perjudicar al pupilo el dolo de su tutor, encuéntrese este ó nó en estado de solvencia.

Ya se esplicó esta Regla en la *l. non debet*, 74. *sup. h. t.*

A LA LEY CXCIX.

Javoleno, lib. 9. de las Epistolas.

No puede carecer de dolo el que no obedeció el mandato del magistrado. (1)

ESPLICACION.

Así como el que hace algo por mandato del juez, se excusa de dolo; *l. non videntur*, 167. §. *qui jussu*, *fin. sup. h. t.* 50.— 17. (2) así por el contrario, el que desobedece su precepto, no

L. CXCVIII.

Javolenus, lib. 13. ex Cassio.

Neque in interdicto, neque in caeteris causis pupillo nocere oportet dolus tutoris, sive solvendo est, sive non est.

Lex 198. exposita est ad *l. non debet* 74.

AD L. CXCIX.

Javolenus, lib. 9. Epistolarum.

Non potest dolo carere, qui imperio magistratus non paruit.

EXPLICATIO.

Quemadmodum is, qui jussu judicis aliquid facit, a dolo excusatur, *l. non videntur*, §. *qui jussu*, *sup. eod.* Ita qui judici imperanti non obtemperat, dolo non caret, imo puniri debet. Permissum enim est judici ju-

carece de dolo, y debe ser castigado, porque es permitido al juez defender y hacer respetar su jurisdiccion por medio de la imposicion de penas. Y así, v. gr., el que rehusa entregar á otro una cosa mueble que el juez le haya mandado entregar, desprecia su jurisdiccion, incurre en dolo por tal acto, y debe ser castigado segun el prudente arbitrio del juez, atendidas las circunstancias *l. omnibus*, 1. *D. si quis jus dic. non obtemp.* 2.—3. (3) Y si alguno ha sido castigado por haber desobedecido el precepto del juez, no tiene la accion de injurias, pues que debió haber obedecido el precepto judicial. *l. injuriarum*, 13. §. *is qui jure*, 1. *et* §. *si quis quod*, 2. *D. de injur.* 47.—10. Tampoco carecen de dolo los que no comparecen ante el magistrado cuando este los ha citado, en cuyo caso debe distinguirse, pues si el citado no está sujeto á la jurisdiccion del que lo cita, por pertenecer, v. gr., á otro territorio, en tal caso puede desobedecer impunemente. *l. extra*, 20. *D. de jurisd.* 2.—4. (4) Pero si el juez citante tiene jurisdiccion sobre la persona citada, entonces esta no puede desobedecer el llamamiento. *l. omnibus*, 1. *D. si quis jus dic. non obtemp.* 2.—3. (5) Si hubiere duda sobre la jurisdiccion del juez, deberá el citado

risdictionem suam poenali judicio defendere. Veluti si quis non patiatur rem mobilem a se vindicari, ob judicis contemptam jurisdictionem, dolo non potest carere, et ideo quanti ea res est, puniendus est, *l. 1. ff. si quis jus dic. non obtemp.* Et qui punitus fuit ob contemptum judicis decretum, non habet injuriarum actionem, cum decreto parendum fuerit, *l. injuriarum* 13. §. 1. *et* 2. *ff. de injur.* Sic etiam qui a magistratu in jus vocantur, si non compareant, dolo non carent. Ubi tamen ita distinguendum est: Aut certum est te ejus jurisdictioni non esse suppositum, veluti cum extra territorium tuum vocaris, et tunc impune Judici non pares, *l. ult. ff. de jurisd.* Aut constat te ejus jurisdictioni esse subiectum, et tunc citatus non potes emanere. *l. 1. Si quis jus dic. non obtem.* Aut dubium est, an ad illud tribunal pertineas neque, et tunc judici te sistere debes, ad hoc, ut cognoscatur, cujus sit jurisdicchio. *l. 2. et ibi gl. ff. Si qu. in jus. voc. et l. si quis ex aliena* 5. *ff. de judic. Dynus ad c. ea quae fiunt ex. h. t. et Ferrar. h.*

presentarse para el efecto de que se aclare ante todo tal duda, resolviendo si tiene ó no jurisdiccion. *l. ex quacumque, 2. et ibi glos. D. si quis in jus voc. 2.—5. l. si quis ex aliena, 5. D. de judic. 5.—4. Din. ad cap. ea quae fiunt, extr. h. t. et Ferraris, hic. (6)*

- (1) Azevedo en la ley 1.^a t. 11. lib. 4. R. n. 3.
- (2) Véase la nota 4 á dicha Regla 167.
- (3) Ley 8. t. 7. P. 3.^a glos 3.
- (4) Ley 15. t. 22. P. 3.^a glos. 1.^a Gomez, tomo 3. cap. 9. n. 4.
- (5) Ley 8. t. 7. P. 3.^a glos. 3. Art. 3 y 4 de la ley de 4 de Mayo de 1857.
- (6) Ley 2. t. 7. P. 3.^a glos 1.^a Art. 44 de la ley de 4 de Mayo de 1857.

A LA LEY CC.

Javoleno, lib. 7. de las Epistolas.

Quando nada se puede investigar sin hacer algun daño, se debe elegir lo que sea menos inicuo. (1)

ESPLICACION.

Esta Regla dice en pocas palabras, que siempre que ocurra alguna cuestion dudosa, respecto de la cual haya razones en pro y en contra, y que, sin embargo, contenga alguna iniquidad, el medio mas seguro es el de resolver por aquel extremo que sea menos inicuo. Por esto es que el Emperador, en los casos dudosos, elige muchas veces un término medio. §. *cum ergo, 7. vers. sed cum libertas, Inst. quib. ex causis manum. 1.—6. §. cum ex aliena, 25. vers. et post. multam, Inst. de rer. divis. 2.—1.* (2) Nuestros Jurisconsultos han acostumbrado tambien elegir el camino mas seguro cuando hay duda respecto de algun hecho. Se presenta un ejemplo de esto en la *l. filio, 7.*

AD L. CC.

Javolenus, lib. 7. Epist.

Quoties nihil sine captione investigari potest, eligendum est, quod minimum habeat iniquitatis.

EXPLICATIO.

Hoc paucis definit regula: Quoties dubia quaedam occurrit quaestio, quae in quacumque partem accipiatur, suas habet rationes, et tamen quandam iniquitatem continet, tutius et melius est id eligere, quod minus habet iniquitatis. Sic Imp. in perplexis saepe rebus mediam viam secutus est, §. *fin. quib. manumit. non licet, §. cum ex aliena. Instit. de rer. divis.* Sic et apud Jurisconsultos nostros observatum fuit, ut quando in

D. ut legat. seu fideic. serv. caus. cav. 36.—3. (3) De aquí el adagio que dice: “Que de dos males se ha de elegir el menor.” *text. et glos. in l. si procurator, 9. D. de dol. mal. except. 44.—4.* Ahí se dice que si el procurador del reo se ha dejado corromper por el actor á efecto de ser vencido en el juicio, y despues el actor quisiere pedir la ejecucion de lo juzgado; el dueño puede oponer la excepcion de dolo malo, fundándolo en la corrupcion de su procurador, sin que en tal caso el actor pueda repetir del reo el dinero que le hubiese dado por dejarse vencer en el juicio, pues el Jurisconsulto juzga que en tal evento es menos inícuo que el dinero se quede en poder del procurador que lo recibió torpemente, que el que lo recobre el actor que lo corrompió. (4)

(1) Véase la nota 1.^a en la Regla 56.

(2) Pareja *de inst. edit. tit. 7. resolut. 2. n. 1.*

(3) Lopez, en la glos. 1.^a á la ley 2. t. 9. P. 2.^a

(4) El mismo, en el sumario de la ley 26. t. 5. P. 3.^a

aliqua facti specie dubii haerent, meliorem viam eligerent. Exemplum est in *l. filio ff. ut leg. seu fideic. serv. caus. cav. 36.—3.* Huc facit, quod dici solet, *Ex duobus malis eligendum esse minimum.* de quo text. et gloss. in *leg. si procurator 9. ff. de except. doli.* Ubi procurator rei passus est se corrumpi ab actore et iudicio vinci: actor deinceps rem iudicatam petendo a reo, exceptione doli removetur, quia procuratorem pecunia corrupit, neque repetere potest, quod procuratori dedit, ut pateretur se vinci in lite. Eo casu minus iniquum existimat J. C. ut apud accipientem et deceptum procuratorem maneat turpiter accepta pecunia quam ad decipientem actorem revertatur.

LEY CCI.

Javoleno, lib. 10. de las Epistolas.

Todo lo que procede de un testamento surte efecto solo en el caso de que no haya tenido un principio vicioso.

Se ha explicado ya esta Regla en el §. *non est novum, l. in ambiguis, 85. sup. h. t.*

A LA LEY CCII.

Javoleno, lib. 11. de las Epistolas.

En el derecho civil toda definicion es peligrosa, porque casi siempre se la puede hechar por tierra. (1)

ESPLICACION.

De dos maneras interpretan esta Regla los Autores. Algunos creen que en ella habla el Jurisconsulto de la verdadera definicion dialéctica, que es la explicacion de qué cosa sea aque-

L. CCI.

Javolenus, lib. 10. Epistolarum.

Omnia quae ex testamento proficiscuntur, ita statum eventus capiunt, si initium quoque sine vitio ceperint.

Haec lex sup. ad *l. in ambiguis 85. §. non est novum*, explicata est.

AD L. CCII.

Javolenus, lib. 11. Epistolarum.

Omnis definitio in jure civili periculosa est. Parum est enim ut non subverti posset.

EXPLICATIO.

Duplex hujus regulae interpretatio adfertur a Dd. Alii putant Jctum loqui hic proprie de vera Dialectica definitione, quae est oratio explicans quid sit id, quod definitur. Alii et recentiores accipiunt definitionem

llo que se define. Otros, y son los mas modernos, entienden por definicion una regla de derecho, esto es: una oracion y sentencia en que sumaria y absolutamente se contenga la sustancia de diversas cosas. Uno y otro sentido es verdadero y subsistente, porque las definiciones del derecho son muy peligrosas ó imperfectas por la estension de la materia que en ellas debe contenerse, y por la escasez de verdaderas diferencias. Y así, v. gr., el hurto se define diciendo, que es la sustraccion fraudulenta de la cosa agena, ejecutada contra la voluntad de su dueño. §. *furtum*, 1. *Inst. de oblig. quas ex delict. nasc.* 4.—4. *l. furtum*, 3. *D. de furt.* 47.—2. (2) Pues esta definicion se falsifica en el caso posible de que alguno hurte su propia cosa, como sucede cuando el deudor sustrae del poder de su acreedor la cosa que le habia dado en prenda. Accion se dice que es el derecho de perseguir en juicio lo que se nos debe; cuya definicion, mirándolo bien, no comprende las acciones reales, porque por ellas perseguimos, no lo que se nos debe, sino lo que es nuestro.

Tambien las reglas de derecho son peligrosas por la multitud de escepciones que las vician y falsifican. Respecto de es-

pro regula juris, hoc est, brevi quadam oratione et sententia, qua plurium rerum breviter, summam et absolute fit traditio. Sic definitionem in hac L. Graeci interpretes *κατάνα* appellant. Uterque tamen sensus per se verus et constans est. Nam definitiones juris praecipue periculosae et imperfectae sunt propter materiae subjectae latitudinem, et verarum differentiarum paucitatem et penuriam. Exempli gratia: Furtum definitur fraudulenta contrectatio rei alienae, invito domino facta. §. 1. *Inst. de obl. quae ex delicto* l. 1. §. 3. *ff. de furt.* Infringitur haec definitio, quod rei suae aliquando furtum fiat: veluti si debitor rem suam pignori datam creditori subtrahat. Actio definitur, quod sit jus persequendi in iudicio, quod sibi debetur. Quae definitio si exactius discutatur, non continet actiones in rem, quia per eas, non quod nobis debetur, sed quod nostrum est petimus. Similiter regulae juris periculosae sunt propter exceptionum multitudinem, quae regulam vitiant et subvertunt. Diximus ad l. 1. *sup. h. t.* Unde recte Placentinus h. loquitur, quod omnis

tas hemos hablado ya en la *l. regla*, 1. *sup. h. t.* 50.—17. Por eso dice Placentino, *hic*, que toda definicion, esto es, toda sentencia que contenga una regla es peligrosa y dificil, porque casi todas las reglas están sujetas á excepciones que en su caso las falsifican. Por esto es, que todas las reglas del derecho deben entenderse en el sentido de que ellas tienen aplicacion, no siempre, sino las mas veces, lo cual demuestra con muchos ejemplos. *Petr. Fabr. ad d. l. 1. sup. h. t.* Placentino, sin embargo, *hic*, et in *l. in toto*, *sup. h. t.* cree que hay en el derecho reglas que no sufren excepcion alguna, sino que generalmente se aplican á todos los casos. Tales son en su concepto estas: “A nadie se le obliga á ser procurador contra su voluntad.” *l. invitus*, 17. *C. de procurat.* 2.—15. *l. in vitus*, 456. *D. sup. h. t.* 50.—17. (5) “Al principio á nadie se obliga á que gestione ó acuse contra su voluntad.” *l. invitus*, un. *C. ut nemo invitus* §c. 5.—7. (4) “El cuerpo del hombre libre no es susceptible de estimacion.” *l. ex hac lege*, 5. *D. si quadrup. paup. seciss.* 9.—4. *l. cum liberis*, 7. *D. de his qui effud.* 9.—5. (5) En esta última ley se establece que si se hiere ó dañare á un hombre libre, el juez calcule el perjuicio

definitio, id est, regularis traditio periculosa sit et difficilis; fere enim omnis regula subvertitur, si spectes id quod excipitur. Itaque omnes juris regulas ita accipere debemus, ut non perpetuo, sed plerumque obtineant: quod multis exemplis demonstrat *Petr. Fab. ad l. 1. supra h. t.* Aliquas tamen regulas Placentinus h. et in *l. in toto* *supr. eod.* putat extare in iure, a quibus nulla dari potest exceptio, sed perpetuo obtineant; uti sunt hae: *Invitus nemo procuracionem suspicere cogitur.* *l. invitus* 17. *C. de procur. l. invitus*, 156. *supr. eod.* Item nemo ab initio invitus agere vel accusare cogitur. *l. unic. C. ut nemo invitus*, §c. Item et huic regulae non derogatur: *Liberum corpus non recipit aestimationem*, *l. 3. si quadrup. paup. sec. §c. l. ult. ff. de his qui deiec. vel effud.* ubi statuitur, si liber homo laesus aut vulneratus est, iudex quidem habebit rationem operarum, quibus caruit aut cariturus est ob id quod inutilis factus est. *Cicatricium autem aut deformitatis nulla habetur aestimatio*, quia liberum corpus nullam recipit aestimationem.