

que le resulte por el tiempo que en razon de las heridas no haya podido dedicarse á sus trabajos, ó bien por la inutilidad que de ellas le haya resultado; (6) pero que las cicatrices que le hayan quedado ó deformidad que se haya producido no deben tomarse en cuenta, porque el cuerpo del hombre libre no es susceptible de estimacion. (7)

- (1) Lopez en la glosa 2 al sumario del título 34. P. 7.^o
 (2) Ley 1.^o t. 14. P. 7.^o glos. 1.^o
 (3) Véase la esplicacion de la Regla que se cita en el testo.
 (4) Ley 47. t. 2. P. 3.^o glos. 1.^o Gomez, tom. 3. cap. 1. n. 17.
 (5) Ley 3. t. 9. P. 5.^o glos. 6, ley 6. t. 15. P. 7.^o glos. 5. Gomez, tomo 3. cap. 6. n. 12.
 (6) Art. 17 á 23 de la ley de 5 de Enero de 1857.
 (7) Lo contrario se establece en el artículo 20 de la ley citada en la nota anterior, pues en él se dice que quedan sujetos á indemnizacion civil los que inferan heridas en la cara; y respecto de las inferidas á mugeres, todas aquellas que produzcan deformidad ó imperfeccion.

A LA LEY CCIII.

Pomponio, lib. 8. á Quinto Mucio.

No se entiende que recibe daño alguno aquel que lo recibe por su culpa. (1)

ESPLICACION

El daño que alguno recibe por su propia culpa debe imputárselo á sí mismo y no á otros; y quien en tal caso se encuentra no puede implorar el auxilio del derecho para que otro le resarza el perjuicio, puesto que este le ha venido por su propia culpa. Por esto es que si el juez impone alguna multa al procurador por su contumacia, este no podrá usar de la accion contraria de mandato para repetirla de su principal, pues que le fue impuesta por su propia culpa. *l. qui proprio, 46. §. item contra, 5. D. de procurat. 3.—3.* (2) Así tambien si en virtud de la eviccion se pierde la cosa por culpa del comprador, no se incurre en la estipulacion del duplo. *l. si ideo, 55. D.*

AD L. CCIII.

Pomponius, lib. 8. ad Quintum Mucium.

Quod quis ex culpa sua damnum sentit, non intelligitur damnum sentire.

EXPLICATIO.

Damnum quod quis ex sua culpa sentit, sibi, non aliis, imputare debet. Ideoque nec juris auxilium implorare potest, ut damnum hoc sibi ab alio resarciatur, cum ipse sibi obfuerit, suaque culpa incommodum senserit. Unde si procurator ob suam contumaciam a iudice poena aliqua mulctatus est, non potest damnum id a domino repetere contrario mandati iudicio, cum ex sua culpa hoc pertulerit. *l. qui proprio 46. §. item contra,*

de evict. 21.—2. (5) Lo mismo sucede con el fiador que sabiendo que el deudor principal tenía en su favor la excepción de pacto, transacción ó prescripción, ha pagado sin hacer valer tal excepción, en cuyo caso no podrá repetir lo que pagó, puesto que el daño le ha venido por su propia culpa. *l. si fidejussor, 29. D. mandat. 17.—1.* (4) De esto infieren rectamente los Autores que si el vencido en el juicio ha sido condenado á pagar las costas á su contrario, no deben computarse en ellas para ese efecto las que se hubieren erogado por contumacia del vendedor, puesto que estas se originaron por su culpa. *Specul. tit. de expensis, §. nunc de expensis.* (5) De aquí también se deduce, finalmente, que la promesa de indemnidad que se haya hecho á alguno sobre remover todo litigio, debe entenderse que se refiere á solo el caso de que el daño ó litigio se origine por culpa del promitente. *Cagnol. hic, n. 5. in fin.*

Pondremos, por último, un ejemplo de esta Regla, tomado de la *l. si ex plagis, 52. §. tabernarius, 1. D. ad leg. Aquil. 9.—2.* en la que se propone este caso. “Un tabernero, á media noche, había colocado una linterna sobre una piedra de la calle: alguno que pasó por ahí se llevó la linterna; y habiendo

de procurat. Sic et si culpa emptoris res evincatur, non committitur stipulatio duplae. l. si ideo 55. ff. de evict.

Similiter fidejussor, qui scit debitorem suum esse tutum exceptione pacti, transactionis vel praescriptionis, nec eam objecit creditori, si solverit pro debitore, solutum non repetit, quia sua culpa damnum sentit, *l. si fidejussor, ff. mand.* Ex quibus eleganter inferunt interpp. si victus victori fuit condemnatus in expensis, hoc tamen casu victus non praestabit eas expensas, quas victor ob suam contumaciam pertulit, quia culpa sua id damnum sensit. *Specul. tit. de expensis. §. nunc de expensis.* Denique et hinc commode colligitur, quod promissio indemnitis, ab omni lite movenda, facta alicui intelligatur, nisi damnum vel lis culpa ejus evenerit, *Cagnol. hic num. 5. in fin.* Denique aptum et elegans hujus regulae exemplum adfertur, in hac facti specie, quae proponitur in *l. si ex plagis 52. §. 1. ff. ad l. Aquil.* Caupo in semita nocte super lapidem lucernam posuerat, et quidam praeteriens eam sustulerat. Caupo eum

sido alcanzado por el tabernero, este le pedía su linterna, y lo detenía para que no huyese. El que tenía la linterna, queriendo libertarse del tabernero, comenzó á pegarle con un palo que llevaba dentro del cual ocultaba una arma; y habiéndose acalorado la riña, el tabernero le sacó un ojo al que había tomado la linterna. Consultado Alphenus sobre tal hecho, respondió: Que á no ser que intencionalmente le hubiese sacado el ojo, no sería responsable de daño con injuria, porque la culpa sería del que tomó la linterna, que fué el primero en pegarle al tabernero con el palo.” (6) Luego en este caso no tiene la acción de la ley Aquilia el que por su culpa perdió el ojo, porque él dió motivo á la riña por haberse llevado la linterna y por haberle pegado al tabernero con el palo armado que llevaba, y así, el daño que resintió fué originado por su propia culpa; ya por haber hurtado la linterna del tabernero, y ya por haber sido el primero en agredirle con el palo cuando trataba de recobrarla.

(1) Ley 22. t. 34. P. 7.^o

(2) Ley 25. t. 5. P. 3.^o vers. “fuera ende.”

(3) Ley 36. t. 5. P. 5.^o glos. 6.

(4) Ley 15. t. 12. P. 5.^o glos. 1 y 3.

(5) Lopez, en la glos. 1.^o á la ley 8. t. 22. F. 3.^o

(6) Ley 3. t. 8. P. 7.^o glos. 3.

consecutus lucernam reposcebat, et fugientem retinebat. Ille flagello quod in manu habebat, in quo dolon inerat, (id est, flagellum, intra cuius virgam latet pugio) verberare cauponem coeperat, ut se demitteret, ex eo majore rixa facta, caupo ei qui lucernam sustulerat, oculum effodit. Consultus Alphenus respondit. Nisi data ad hoc opera effodisset oculum, non videri damnum injuria fecisse; culpam enim penes eum, qui prior flagello percussisset, residere. Igitur actionem *ex l. Aquil.* non habet qui sua culpa damnum effosso oculo passus est; quia prior ipse lucernam alienam abstulerat, flagelloque ac dolone percusserat cauponem, et sic sua culpa damnum senserat, tum quia cauponi furto lucernam abstulerat, tum quia cauponem lucernam ablatam repetentem, flagello seu dolone recondito in ligno prius percusserat.

LEY CCIV.

Pomponio, lib. 28. á Quinto Múcio.

Es menos tener accion que tener la cosa.

Se esplicó ya esta Regla en la *l. is qui actionem*, 15.

A LA LEY CCV.

Pomponio, lib. 39. á Quinto Múcio.

Muchas veces sucede que aun aquellas cosas cuyo dominio podemos perder sean reputadas como si no fueran de esa condicion, y como si conservaran su anterior estado de manera que no pudiéramos perderlas; y por esto es que algunas veces podemos vindicar, enagenar é imponer servidumbre en un predio que esté obligado á favor del fisco. (1)

ESPLICACION.

Esta Regla dice en suma; Que hay algunas cosas que aun que son nuestras, pueden dejar de serlo por alguna causa ó con-

L. CCIV.

Pomponius, lib. 28. ad Quintum Mucium.

Minus est actionem habere, quam rem.

Haec lex explicata est *sup. ad l. is, qui actionem* 15.

AD L. CCV.

Pomponius, lib. 39. ad Quintum Mucium.

Plerumque fit, ut etiam ea, quae a nobis abire possint, perinde in eo statu sint, atque si non essent ejus conditionis, ut abire possent, et ideo quod fisco obligamus, vindicare interdum, et alienare, et servitutum in praedio imponere possumus.

EXPLICATIO.

Summa hujus regulae haec est: Nonnulla sunt apud nos, quae ex cau-

dicion; pero de las cuales podemos disponer en el entretanto como si fueran enteramente nuestras, v. gr.: La cosa que se ha legado bajo alguna condicion ó á dia determinado la posee entretanto rectamente el heredero, y con la esperanza de que la condicion no se verifique, puede enagenarla y empeñarla; pero una vez que la condicion se cumpla, entonces se supone que la cosa no se ha enagenado, de manera que no procede contra el legatario ni la usucapion ni la prescripcion de largo tiempo. *l. si duobus*, 5. §. *sin autem*, 5. *C. com. de legat.* 6.—45. (2) Esto tiene tambien lugar en la compra que se hace con señalamiento de dia, como sucede, v. gr., en el caso de que alguno venda su casa á condicion de que si se le proporciona una venta mejor, se rescinda la primera. Pues en este caso, pendiente la condicion, la cosa se mantiene en poder del comprador en calidad de poder dejar de ser suya; pero en el entretanto se reputa que es enteramente de su propiedad, pues puede venderla á otro, en el concepto de que si el que á él se la vendió encuentra quien se la compré con mas ventaja, se resuelve la segunda venta como si no se hubiera verificado. *l. quotiens fundus*, 2. *D. de indiem addict.* 18.—2. porque re-

sae aut conditionis eventu a nobis abire possunt, interim tamen ita habentur, ac si in totum nostra essent. Exempli gratia: Quod sub conditione vel in diem legatum est, id interim ab haerede vere possidetur, ideoque ob spem conditionis non extiturae interim id haeres alienare et pignori dare potest; extante autem conditione, tunc retrofingitur nihil alienatum, ut nec usucapio, vel longi temporis praescriptio contra legatarium procedat, *l. fin. §. sin autem C. communia de lega.* Quod in emptione quae fit sub additione in diem, etiam locum habet, quando nimirum ita alicui res venditur, ut allata meliori conditione ab emptione recedatur: pendente conditione res in eo statu apud emptorem est, ac si ab eo abire possit, interim tamen habetur, perinde ac si plene res ejus esset, quia potest eam alteri divendere, quae tamen venditio meliori allata conditione resolvitur, quasi nihil sit actum, *l. 2. de in diem addict.* Quia resoluta jure datoris resolvitur jus acceptoris, *l. lex vectigali, de pig.* Ex quibus recte colligit Jctus. hic, quod si res alicujus fisco sit obligata, for-

suelto el derecho del que da, se resuelve tambien el del que recibe. *l. lex vectigali, 51. D. de pignor. 20.—1.* (3) De estos principios deduce rectamente el jurisconsulto que si alguno tiene obligada su cosa al fisco bajo la condicion de que sea decomisada si no paga tal cantidad á dia determinado; aunque es cierto que no pagando la cantidad en el plazo señalado, puede quitársele la cosa, lo es tambien que en el entretanto el deudor puede vindicarla de otro, enagenarla é imponerle servidumbre; porque mientras esté pendiente la condicion, el deudor conserva íntegro su derecho de dominio. Y podemos ciertamente vindicar nuestro dominio, aun cuando la cosa de que se trate pueda dejar de ser nuestra por el cumplimiento de alguna condicion. Así se establece en la *l. non ideo, 66. D. de rei vendic. 6.—1.* en la que se dice que puede vindicar la cosa el que tiene en ella un dominio revocable.

(1) Castillo, lib. 1. cap. 4. n. 4.

(2) Molina, *de primogen. lib. 1. cap. 16. n. 32.*

(3) Véase la ley 42. t. 5. P. 5.^{ta} glos. 7. y la ley 67 del mismo título y Part. glos. 1.^o

te sub ea conditione, ut si ad diem pecunia soluta non esset, ea fisco committeretur, licet pecunia ad diem non soluta res a debitore avocari possit, potest tamen debitor interim eam rem, si ad alium pervenerit, vindicare, alienare, aut servitute gravare. Quia integrum domini jus conditione pendente penes debitorem manet. Et recte dominium ut nostrum vindicare possumus, quod abire a nobis conditione aliqua existente potest *l. non ideo 66. ff. de rei vend.* ubi dicitur, quod vindicari etiam ab eo res potest, qui habet dominium revocabile.

A LA LEY CCVI.

Pomponio, lib. 9. de varias lecciones.

Es de equidad y de derecho naturel que nadie pueda hacerse mas rico con detrimento ó injuria de otro, (1)

ESPLICACION.

Esta ilustre y elegante Regla toma su origen del derecho natural y divino. Porque ¿qué cosa hay mas santa que este precepto del Evangelio: “No hagas á otro lo que no quieras que se te haga á tí.”? Concuerta con la Regla la *l. nam hoc natura, 14. D. de condict. indeb. 12.—6.* en la que se decide (con relacion á la ley anterior) que el pupilo que sin la autoridad de su tutor recibió algo en mútuo haciéndose por ello mas rico, y al llegar á la pubertad lo pagó, no puede repetirlo, fundándose en que es muy conforme con la equidad natural que nadie se enriquezca con el perjuicio de otro. *l. naturaliter, 13. in fin. l. nam hoc natura, 14. D. de condict. indeb. 12.—6. l. si pupilli. 6. in princ. D. de negot. gest. 3.—5.* (2) Así tam-

AD L. CCVI.

Pomponius, lib. 9. ex variis lectionibus.

Jure naturae aequum est, neminem cum alterius detrimento et injuria fieri locupletiozem,

EXPLICATIO.

Lex haec praeclara et elegans est, ex jure naturali et divino petita. Quid enim aliud sanctissimum Evangelii praeceptum sibi vult? Quod tibi non vis fieri, alteri ne feceris. Concordat *l. nam hoc natura 14. ff. de condict. indeb.* Ubi deciditur, quod pupillus qui sine auctoritate tutoris, mutuum accepit, et locupletior factus est, si pubes factus solverit, non

bien, el pupilo que haya vendido su cosa sin la autoridad del tutor, no puede recóbrarla, sino devolviendo el precio que haya convertido en su utilidad. *l. eum qui, 9. C. de usuc. pro empt. 7.—26.* (5) Tratando de esto dice así Ciceron en el lib. 5 de los deberes: “El quitarle algo á otro, y convertir en propia comodidad la incomodidad agena es mas antinatural que la misma muerte, el dolor y la pobreza. Porque una accion tal tiende á la destruccion de la sociedad y de toda union entre los hombres. Si hemos de estar siempre dispuestos á atacarnos y despojarnos los unos á los otros para servir á nuestros intereses, sucederá que la sociedad humana, que es en el mundo lo mas conforme á la naturaleza, se disolverá necesariamente.”

No puede objetarse á esta Regla lo que sucede con la prescripcion, en virtud de la cual los dueños pierden sus cosas contra su voluntad, y parece por lo mismo que por medio de ella se enriquece uno con injuria de otro; porque la usucapion se ha inventado por el bien público para que el dominio de las cosas no permanezca incierto, como tambien para poner fin á los litigios, cuyo término interesa mucho al orden publico. *l.*

repetat, addita hac regula pro ratione, quia natura aequum est, neminem cum alterius detrimento fieri locupletiore. *l. 13. in fin. et l. 14. ff. de cond. indeb. leg. si pupilli 6. in princ. ff. de neg. gesti.* Sic etiam pupillus rem venditam sine auctoritate tutoris vindicare non potest, nisi restituto pretio, quod in suam utilitatem converterat. *l. ult. C. de usucap. pro empt.* Pulchre hac de re Cicero *in offic. lib. 3.* ubi inter caetera sic ait: *Alteri aliquid detrahere, et suum augere commodum cum alterius incommodo, magis est contra naturam, quam ipsa mors, dolor et paupertas. Nam primo tollit convictum humanum et societatem communem; nam si ita sumus affecti, ut propter suum quisque emolumentum violet aut spoliet alterum, dirumpi necesse est eam, quae maxime secundum naturam est, humani generis societatem.*

Contra hanc regulam non est introducta usucapio, ubi res invitis dominis aufertur, et cum alterius injuria alter locupletari videtur, quia bono publico, ne rerum dominia in incerto jaceant, inventa est usucapio,

bono publico, 1. D. de usucap. 41.—5. l. usucapio, 5. D. pro suo, 41.—10. (4)

Tampoco obsta á esta Regla el que el poseedor de mala fé no recobre los gastos que haya hecho en la cosa agena, pues debe imputarse á sí mismo el daño que por su culpa y á sabiendas se le haya causado, porque el que con cierta ciencia gasta algo en cosa agena, parece que lo dona. Lo cual debe entenderse de los gastos no necesarios; porque los necesarios puede deducirlos tanto el posesor de buena como el de mala fé; y respecto de los útiles solo puede deducir aquellos que puedan separarse, dejando la cosa en el estado que antes tenia. *l. domum, 5. et ibi ordinarie tractan DD. C. de rei vindication. 5.—52.* (5) De esta Regla se infiere tambien rectamente que si alguno ha otorgado un documento en que confiese deber algun dinero que se le haya prestado, y que en realidad no haya recibido, por derecho civil queda obligado al pago en virtud del documento, si no opone dentro de dos años la excepcion de dinero no recibido. *l. si intra, 8. C. de non numer. pec. 4.—50.* (6) Sin embargo, si pasado el biennio opusiere esa excepcion el deudor, y probase no haber recibido el dinero,

tum etiam ut litium aliquis sit finis, quas amputari et finiri multum Reipubl. interest. *l. 1. ff. de usucap. l. ult. ff. Pro suo.*

Nec obstat etiam huic regulae, quod malae fidei possessor sumptus, quos impendit in rem alienam, non recuperet, cum sibi hoc imputare debeat, quia sua culpa et volens hoc damnum sentit; donare enim videtur, qui sciens alieno quid impendit; quod tamen intellige de impensis non necessariis; nam necesarios sumptus quilibet tam malae quam bonae fidei possessor deducit; utiles vero sumptus tantum eos deducit, quos sine laesione status prioris rei auferre potest. *leg. domum 5. et ibi ordinarie tractant DD. C. de rei vend.* Ex hac regula etiam recte inferitur et concluditur, quod debitor qui in chirographo confessus est se debere pecuniam mutuam, quam revera non accepit, obligatur quidem ex chirographo jure civili, si intra bienium non opposuit exceptionem non numeratae pecuniae. *l. si intra 8. C. de non num. pecun.* Attamen si post bienium hanc exceptionem opponat, et probet pecuniam sibi non esse nume-

deberá oírsele en virtud de esta Regla, segun la cual, no es justo que el acreedor se enriquezca con injuria y perjuicio del deudor. Y esto sucedería, si pasado el biennio, se denegase al deudor la facultad de oponer la excepcion de dinero no recibido, estando dispuesto á probar que verdaderamente no se le ha entregado. Por esto es que el derecho canónico, atendiendo á la equidad, quiere que no se escluya tal excepcion ni aun pasado el biennio, si el deudor prueba que no ha recibido el dinero; lo cual procede principalmente en el caso de que el acreedor sepa que en efecto no entregó el dinero, puesto que el posesor de mala fé nunca puede prescribir. *cap. possessor, 2. de reg. jur. in 6.—5.—13.* (7) *Dino, in cap. locupletari, de reg. jur. in 6.* en donde hace notar que esta opinion es mas equitativa y mas segura en el fuero interno; esto es, la de que se admita al deudor la excepcion del dinero no recibido, aun pasado el biennio, con tal de que pruebe que en efecto no lo ha recibido; cuya opinion está generalmente recibida entre los Autores segun refiere *Sneiduv. ad tit. Inst. de obligat. n. 11.* Esa tambien es la opinion de Bártolo, *ad leg. generaliter, C. de non numer. pec.*

ratam, adhuc audiendus est debitor, idque ex ratione hujus regulae, quod non debet creditor locupletari cum damno et injuria debitoris: quod fiet, si debitori denegaretur post biennium exceptio non numeratae pecuniae, cum probare paratus esset sibi pecuniam vere non esse numeratam. Itaque ex aequitate Juris Canon. exceptio non numeratae pecuniae non excluditur biennio, si debitor probet se pecuniam non accepisse. Quod tunc maxime procedit, si creditor scivit se pecuniam non numerasse, cum malae fidei possessor nullo unquam tempore praescribat. *c. possessor de R. J. in 6.* Ita sentit *Dynus in c. locupletari de R. J. in 6.* ubi notat, hanc sententiam esse aequiorem, et in foro conscientiae tutiorem, quod debitor etiam post biennium opponere possit exceptionem non numeratae pecuniae, si modo probet pecuniam sibi non esse numeratam. Quam opinionem communis DD. schola amplectitur, teste *Sneiduv. ad tit. Instit. de oblig. num. 11.* Quam et tuetur Bart. *ad leg. generaliter C. de non num. pec.* Postremo objicitur locus *ex c. Exod. 12.* Populus Israel

Se objeta finalmente á la Regla el pasage del cap. 12, vers. 35 del Exodo, en que se refiere que el pueblo de Israel, con pretexto de préstamo, se llevó todos los vasos de oro y de plata de los Egipcios, y los trasladó al desierto, de cuyo hecho resultó que se enriqueció con injuria y detrimento de los Egipcios. Pero á tal objecion se responde diciendo que con ese hecho el pueblo de Israel ni hurtó ni infringió injuria alguna á los Egipcios, puesto que con él no hizo otra cosa que compensarse de los salarios que se le debian, pues que por espacio de muchos años los habian servido en cocer cal y ladrillos sin haber recibido recompensa alguna por su trabajo. Ademas, lo hicieron por orden de Dios, que es el dueño de todas las cosas, y cuya voluntad es en todo caso la regla mas segura de justicia. *cap. dixit Dominus, 12. caus. 14. quaest. 5.* (8)

- (1) Ley 17. t. 34. P. 7.^o
 (2) Ley 4. t. 1.^o P. 5.^o, ley 27. t. 12. P. 5.^o glos. 2.
 (3) Véase la ley 60. t. 18. P. 3.^o y la 4. t. 5. P. 5.^o
 (4) Véanse las notas 5 y 6 en la Regla 11.
 (5) Ley 44. t. 28. P. 3.^o glos. 1 y 3, ley 26. t. 32. P. 3.^o glos. 6. *Spino Specul. testament. glos. 2. princ. n. 22.*
 (6) Ley 9. t. 1.^o P. 5.^o
 (7) Ley 54. t. 5. P. 5.^o glos. 2, leyes 9 y 18. t. 29. P. 3.^o Y téngase presente que la ley 19. del mismo tit. y Part. dispone que el comprador de mala fé prescriba la cosa por el transcurso de treinta años.
 (8) Lopez, en la glos. 6. á la ley 5. t. 15. P. 7.^o y glos. 14. á la ley 3. t. 16. P. 2.^o

praetextu commodati omnia vasa aurea et argentea ab Aegyptiis abstulit, et ea secum transportabit in desertum, et sic locupletatus fuit cum injuria et jactura Aegyptiorum. Resp. Populus hoc facto injuriam et furtum non intulit Aegyptiis, sed in compensationem non solutarum mercedum haec vasa abstulit: quia multis annis illis inservierant Israelitae coquendo lateres et lapides, nulla accepta mercede. Deinde accedit mandatum Dei, cujus sunt omnia, cujus voluntas est certissima justitiae regula. *c. dixit Dominus 14. qu. 5.*

A LA LEY CCVII.

Ulpiano, lib. 1. á la ley Julia y Papia.

La cosa juzgada se tiene por verdad. (1)

ESPLICACION.

Cosa juzgada se dice propiamente aquella que termina el litigio por haberse pronunciado en ella sentencia que cause ejecutoria; y entonces se dice que la sentencia causa ejecutoria cuando no está suspensa en virtud de apelacion que de ella se haya interpuesto, ni puede revocarse por alguna otra causa. *l. eleganter, 23. §. si post, 4. D. de condict. indeb. 12.—6.* (2) En virtud de la autoridad pública de los juicios, la cosa juzgada se tiene por verdad, para que de este modo tengan algun fin los pleitos, y para que el actor y el reo queden seguros de su derecho, que de otra manera seria incierto. Y así: el que en virtud de una sentencia ha pagado algo, aunque en realidad no lo debiera, no puede repetirlo como indebido, *l. cum puta-*

AD L. CCVII.

Ulpianus, lib. 1. ad legem Juliam et Papiam.

Res judicata pro veritate accipitur.

EXPLICATIO.

Res judicata proprie dicitur, quae finem controversiae imponit, per pronuntiationem judicis, et paratam habet executionem: utpote cum sententia appellatione suspensa non est, nec ex alia causa potest restaurari. Ulpianus appellat eam sententiam indubitam, quae nullo remedio appellationis, vel supplicationis attentari potest. *leg. eleganter, §. si post, de condict. indeb.* Haec res judicata propter publicam judiciorum auctoritatem, pro veritate accipitur, ut sit aliquis litium finis, et actor vel reus

rem, 36. *D. famil. ercise. 40.—2.* (3) porque la cosa juzgada, en virtud de la autoridad del juez, se tiene por verdad. *l. pecunias, 1. in verb. ex causa judicati, C. de condict. indeb. 4.—5. l. ex causa, 2. C. de compensat. 4.—31.* (4) y la sentencia de lo que no se debe hace que se deba. La glosa á la *l. si non sortem, 26. §. hereditatis, de condict. indeb.* dice que los jueces hacen derecho de lo que no es derecho, y ente de lo que no es ente. De aquí se infiere rectamente que no tiene valor alguno la sentencia que se dé contra la cosa juzgada. *l. latam, 1. C. quand. provoc. non est nees. 7.—64.* (5) Tampoco vale el rescripto del Príncipe cuando se ha impetrado contra la cosa juzgada. *l. impetrata, 5. C. sentent. rescind. non pos. 7.—50. l. causas vel lites, 16. C. de transact. 2.—4.* (6) Decio, *hic*, limita esta sentencia, diciendo que ella no debe tener lugar en el caso de constar con toda claridad que la voluntad del Príncipe ha sido derogar la cosa juzgada; lo cual puede hacerse cuando la sentencia sea de derecho civil.

Se limita la Regla cuando la sentencia es *ipso jure* nula por haberse dado contra derecho espreso, porque en tal caso ni es necesario apelar de ella para invalidarla, y por tanto no puede

certus sit de jure suo, alioqui dubius futurus: Itaque qui ex causa judicati solvit, repetere non potest, quasi indebitum, licet revera non debeat. *l. cum putarem 36. ff. famil. ercise.* quia res judicata propter auctoritatem judicis pro veritate habetur. *l. 1. in verb. ex causa judicati C. de condict. indeb. l. 2. C. de compensat.* et sententia de indebito facit debitum, et dicit *Glos. in l. si non sortem 26. §. haereditatis ff. de condict. indeb.* quod Judices faciunt de non jure jus, et de non ente ens. Unde recte infertur, quod sententia lata contra rem judicatam non valeat, *leg. 1. C. quando provoc. non est nec.* Quemadmodum nec rescriptum Principis valet contra rem judicatam impetratum, *l. fin. C. sentent. rescindi non posse. leg. causas vel lites 16. C. de transact.* Quod limitat hic Decius, nisi praecise constaret de mente Principis volentis rei judicatae derogare. Id enim potest, cum sententia sit juris civilis. Limitatur regula, nisi sententia sit ipso jure nulla forte expresse contra jus lata: quia illa etiam sine appellatione infringitur, et ideo non transit in rem judicatam. *l. 2.*

pasar en autoridad de cosa juzgada. *l. si cum inter te, 2. C. quand. provoc. non est neces. 7.—64. l. si expressim, 19. D. de appell. 49.—1. l. cum probatis, 32. D. de re judicat. 42.—1. (7)* Ahí se dice que la sentencia que se diere contraviniendo á las leyes, á los senadoconsultos ó á las constituciones de los Principes es *ipso jure* nula, y debe por lo mismo verse de nuevo el negocio en juicio sin necesidad de apelación.

Se limita la Regla en segundo lugar cuando se ha renunciado á la cosa juzgada, ya espresamente, como en el caso de la *l. juris gentium, 7. §. si paciscar. 13. D. de pactis, 2.—14. (8)* ó ya tácitamente, como sucedería en el caso de que la parte contraria ó la vencedora sufriese que la vencida se quejase de la iniquidad de la sentencia; porque probaba tal iniquidad, el juez puede rescindir la cosa juzgada, y juzgar de nuevo segun derecho, porque la verdad y la justicia deben ser superiores á la cosa juzgada. *Decius et Ferraris; hic. in fin. (9)* Si en el espacio de treinta años no se hubiere ejecutado la cosa juzgada, pidiéndolo el vencedor, perdería su eficacia, y por el transcurso del tiempo podría pronunciarse otra sentencia contraria. *Jason, in l. in actionibus, D. de in lit. jur. Ferraris, ad l. is*

C. quando provoc. non est nec. l. si expressim 19. ff. de appell. et l. cum probatis 32. ff. de re jud. ubi dicitur quod sententia lata contra leges; SCta, vel constitutiones Principum, sit ipso jure nulla, et ideo citra appellationem causa de novo in judicium deduci potest.

Secundo limitatur, nisi rei judicatae sit renuntiatum vel expresse. *l. juris gentium, §. si paciscar, de pact. vel tacite, veluti si pars adversa vel pars victrix patiatu victum conqueri de iniquitate sententiae: probata enim iniquitate sententiae judex potest rem judicatam rescindere, et secundum jus denuo judicare, cum re judicata potior debeat esse justitia et veritas, Decius et Ferrarius hic in fine.* Imo sententia quae transit in rem judicatam, si 30. annorum spatío petente victore ad executionem non sit perducta, nullius efficaciae erit, et propter decursum tempus contrarium pronuntiarí poterit. *Jason in l. in actionibus ff. de in lit. jur. Ferrar. ad l. is damnun dat. §. quod pendet sup. h. t.* Postremo notandum, quod sententia lata contra aliquem absentem, et contumacem,

damnum dat, §. quod pendet, sup. h. t. (10) Nótese finalmente, que la sentencia dada contra algun ausente ó contumaz que no ha sido defendido en juicio por alguno, no obtiene la fuerza de cosa juzgada, sino solo respecto del ausente é indefenso sin que ella pueda perjudicar á otros; v. gr., si un hijo desheredado intentase la queja de inoficioso testamento, y estando ausente el heredero y siendo contumaz, pronunciase el juez sentencia contra él, declarando inoficioso el testamento; tal sentencia perjudicaría al heredero ausente y contumaz; pero no á los legatarios, á quienes quedaria espedita su accion para pedir los legados y fideicomisos como si nada se hubiese juzgado contra ellos. *l. qui repudiantis, 17. §. cum contra testamentum, 1. D. de inof. testam. 5.—2. l. si prolusorio, 14. §. quotiens, 1. D. de appell. 49.—1. (11).* La razon de esto es, que para juzgar de un negocio es necesario que estén presentes todos aquellos á quienes él interesa, porque de otra manera la sentencia solo tiene valor respecto de los que han estado presentes. *l. de unoquoque, 47. D. de re jud. 42.—1. (12).*

(1) Ley 32. t. 34. P. 7.^o

(2) Ley 19. t. 22. P. 3.^o glos. 2 y 3.

(3) Lopez, en la glos. 8. á la ley 5. t. 13. P. 3.^o

(4) Gomez, tomo 2. cap. 13. n. 16. vers. *Nec obstat.* y ley 33. t. 14. P. 5.^o

(5) Ley 15. t. 11. P. 3.^o glos. 4 y 5, y ley 13. t. 22. P. 3.^o glos. 2.

quem nemo in judicio defendit, non habeat rei judicatae auctoritatem, nisi tantum contra absentem et indefensum, reliquis vero ea sententia non praejudicat. Exempli gratia: Si cum filius exhaeredatus intentasset querelam inofficiosi testamenti, et cum haeres absens judicium deseruisset, pronuntiavit judex contra haeredem contumacem et absentem, testamentum esse inofficiosum, ipsi quidem haeredi nocet haec sententia, sed legatariis non praejudicat. Ideoque nihilominus iis actio salva manet ad legata et fideicommissa consequenda, perinde ac si nihil contra illos esset judicatum, *l. qui repudiantis 17. §. ult. ff. de inoff. test. l. si pro lusorio 14. §. ult. supr. de appell.* Ratio est, quia de unoquoque negotio, praesentibus omnibus, quos causa contingit, judicari oportet, aliter enim judicatum tantum inter praesentes tenet. *l. de unoquoque 47. ff. de re jud.*

- (6) Ley 35. t. 18. P. 3.^o glos. 3. ley 5. t. 24. P. 3.^o glos. 1.^o
- (7) Ley 3. t. 26. P. 3.^o glos. 1.^o ley 1.^o t. 22. P. 3.^o glos. 4. Pero tén-
gase presente que segun nuestra actual legislacion, solo procede el recurso de nul-
lidad euando la sentencia ha causado ejecutoria, y él debe introducirse dentro de
ocho dias despues de notificada la sentencia cuya nulidad se pide. Art. 141. de la
ley de 23 de Mayo de 1837, y art. 83. de la de 4 de Mayo de 1857.
- (8) Lo contrario sostiene Gregorio Lopez, en la glos. 2. á la ley 13. t. 22. P. 3.^o
Hace tambien al caso la glos. 5. á la ley 70. t. 18. P. 3.^o
- (9) Véanse las glosas citadas en la nota anterior.
- (10) Ley 22. t. 29. P. 3.^o y véase la ley 5. t. 8. lib. 11. N. R.
- (11) En ningun caso perjudicaria á los legatarios la queja de inoficioso testa-
mento, pues aun en el de haberse preterido ó desheredado injustamente al hijo,
valdrian los legados en la parte que cupiese en aquella de que el padre pudo dis-
poner sin perjudicar la legitima del hijo. Ley. 1.^o t. 18. lib. 10. N. R.
- (12) Sobre los casos en que el juicio pronunciado respecto de uno aproveche
ó perjudique á otros, véanse las leyes 20 y 21. t. 22. P. 3.^o con sus glos. respec-
tivas, y á Covarrub. *pract. quest. cap. 13. n. 6.* Y téngase presente que para
la validez de la sentencia que se pronunciare contra alguno en materia civil, no es
necesario que esté presente, pues basta que se le cite para que pueda seguirse el
juicio en su ausencia y rebeldia. Leyes 1. 2. y 7. t. 8. P. 3.^o y leyes 1. y 2. t. 5.
lib. 11. N. R. Respecto del reo prófugo, en materia criminal, véase el art. 129 de
a ley de 23 de Mayo de 1837.

LEY CCVIII.

Paulo, lib. 3. á la ley Julia y Papia.

No puede decirse que haya dejado de tener el que nunca tuvo.

Esta Regla se esplicó en la *l. non videtur, 85. sup. h. t.*

LEY CCIX.

Ulpiano, lib. 4. á la ley Julia y Papia.

La esclavitud casi es igual á la muerte.

Se omite la esplicacion de esta Regla por referirse á la con-
dicion de los esclavos.

L. CCVIII.

Paulus, lib. 3. ad legem Juliam ad Papiam

Non potest videri desiisse habere, qui nunquam habuit.

Lex non potest videri, sup. in *l. non videtur* 83. explicata est.

L. CCIX.

Ulpianus, lib. 4. ad legem Juliam et Papiam.

Servitutum mortalitati fere comparamus.

Haec lex ad conditionem servorum pertinet.