

## LIBRO II.

## DE LAS COSAS.

## TITULO I. (1).

DE LA DIVISION DE LAS COSAS,  
Y DEL MODO DE ADQUIRIR SU DOMINIO.

## Tit. 28. Part. 3.

1. Qué se entiende por cosa, y se dividen las cosas en cinco especies.
2. hasta el 9. Se explican las cinco especies de cosas.
9. Dos subdivisiones de cosas.
10. Qué sea dominio, y cómo se entiende esta palabra.
11. La division de los dominios ha nacido del derecho de gentes, y cuántos sean los modos de adquirirlo.
12. 13. Por ocupacion se adquieren los animales fieros ó salvages.
14. Restriccion sobre el cazar y pescar.

(1) Tit. 1. lib. 2. Inst.

15. De las abejas.
16. De los animales mansos ó domésticos.
17. De los domesticados, y principalmente de las palomas.
18. De la invencion: de las cosas desamparadas: y de las mostrencas.
19. De la invencion del tesoro.
20. De la tradicion.
21. Division de accesion en discreta y continua.
22. Subdivision de la accesion continua en natural, é industrial, con explicacion de la aluvion y manifiesta fuerza del rio.
23. De las islas de los rios, mutacion de su alveo ó cauce, y de la inundacion.
24. De la accesion industrial cuando una cosa se junta á otra.
25. 26. Otros exemplos de la accesion industrial, cuando se escribe, pinta ó edifica.
27. De la especificacion.
28. 29. 30. Del poseedor de buena fe.

**H** Abiendo tratado del primer objeto del derecho, que son las personas, pasamos á tratar del segundo, que son las cosas. El nombre *cosa* es generalísimo, pues comprehende á quanto hay en Tom. I.



el mundo; pero aquí se toma por: *Aquello que no siendo persona ni acción puede ser de algun útil ó comodidad al hombre.* La ley 2. tit. 28. P. 3. divide las cosas en cinco especies. I. Comunes á las bestias y todas las otras criaturas que viven, para poder usar de ellas, tambien como á los hombres. II. Otras que pertenecen tan solamente á todos los hombres. III. Otras que pertenecen apartadamente al comun de alguna Ciudad, Villa, Castillo ú otro cuerpo semejante. IV. Otras que señaladamente pertenecen á cada un hombre para poder ganar ó perder el señorío de ellas. V. Otras que no pertenecen á señorío de ningun hombre, ni son contadas en sus bienes (1).

2 En la siguiente ley 3. tit. 28. se dice pertenecer á la I. especie el ayre, las aguas de la lluvia, el mar y sus riberas (2): de cada una de las cuales puede usar cualquiera criatura que viva. Por ello todo hombre se puede aprovechar del mar y de su ribera, pescando ó navegando, ó haciendo todas las cosas que entendiere que le aprovecharen, d. l. 3. Podrá pues hacer

(1) *Princ. Inst. de rer. div.* (2) §. 1. eod.

en ella casa ó cabaña á que se acoja, quando quisiere, y qualquier otro edificio que le aproveche, de manera que no embarace el uso comun de las gentes; y hacer en ellas naves, y enxugar redes. Y de quanto labrare é hiciere, ningun otro puede impedirle que use y se aproveche, l. 4. tit. 28. Ni podrá tampoco ningun otro usar de estas obras, ni derribarlas sin otorgamiento del que las hizo. Pero si las derribare el mar ú otro, ó se cayesen, bien podria cualquiera hacer otro edificio en el mismo lugar. Son pues del que edificó mientras se conservan, y no mas, d. l. 3. Y es llamado ribera: *Todo aquel lugar que cubre el agua del mar, quando mas crece, en cualquier tiempo de invierno ó de verano, d. l. 4.*

3 Entre las cosas de la II. especie cuenta la ley 6. de d. tit. 28. los rios, los puertos, y los caminos públicos, diciendo pertenecer comunalmente á todos los hombres (1), en tal manera, que tambien pueden usar de ellos los que son de otra tierra extraña, como los que moran ó viven en aquella tierra de do son. Si se con-

(1) §. 2. eod.



fronta la explicacion de las cosas de esta II. especie con la de las de la I. veremos, que en quanto al uso de los hombres no parece distincion; porque unas y otras pertenecen al comun de todos los hombres, sean de la tierra que fueren. Tampoco la presentaban las Instituciones romanas en los §§. 1. y 2. de *ver. div.* en que hablaron de estas dos especies de cosas. Pero sus Intérpretes la hacen diciendo, que el uso de las de la I. especie es comun á todos los hombres del mundo, y el de las de la II. á todos los de aquel territorio en que se hallan; pero no á los de otro: y esta misma diferencia indica Greg. Lop. célebre comentador de nuestras leyes de las Partidas en la *glosa 4. de dicha ley 6.* La causa de haberse hecho mencion del uso de las bestias en la explicacion de las cosas de la primera especie, y no quando se explican las de la segunda, no la alcanzamos.

4. Como el uso de los rios es comun á todos, ninguno puede hacer en ellos ni en su ribera molino, casa ú otro edificio que embarace el uso de su navegacion. Y si alguno lo hiciese de nuevo, ó fuese he-

cho antiguamente, de que viniese daño á dicho uso comun, debe ser derribado, *l. 8. tit. 28.* la cual da bella razon que debe atenderse siempre en todos los asuntos, á saber: *Que no es cosa guisada, que el pró de todos los hombres comunmente se estorbe por el pró de alguno.* Y de la misma manera que es comun á todos el uso de los rios, lo es tambien el de sus riberas. Y de consiguiente todos pueden atar á los árboles que ha en ella sus naves, componerlas, como tambien sus velas, poner mercaderías y pescado, y venderle, enxugar sus redes, y hacer otras semejantes. Pero el señorío ó propiedad de dichas riberas es de aquel cuyas son las heredades á que están unidas, *d. l. 6.* Y en su conformidad le pertenecen los árboles que hay en las mismas, y les pueden cortar, y hacer de ellos lo que quisieren (1): con tal que no lo hagan á tiempo que estuviese atada á ellos alguna embarcacion, ó llegase y la quisiesen atar, porque entónces se consideraria impedir el uso comun de la ribera, *l. 7. d. tit. 28.*

(1) §. 4. eod.



5. A la III. especie de cosas pertenecen las fuentes, montes, dehesas y otros lugares semejantes á estos de las Ciudades y Villas (1), destinados al pró ó utilidad común de cada una Ciudad ó Villa: de los cuales puede usar cualquiera que fuese morador de ella; más no los que moraren en otro pueblo, l. 10. tit. 11. P. 3. l. 9. d. tit. 28. P. 3. en cuya glosa 6. dice Greg. Lop. que las Ciudades ó Villas tienen fundada su intencion de que le pertenecen los montes y términos que están en su territorio. Cotejadas las cosas de esta III. especie con las de la I. y II. al tenor de lo que diximos al n. 3. se vé consistir su diferencia, en que el uso de las de la I. es común á todos los hombres del mundo, el de las de la II. á todos los del Territorio, Reyno, ó Provincia en que se hallan, y el de las de la III. á todos los de la Ciudad ó Villa en que existen. Otras cosas hay que sin embargo de pertenecer tambien al común de las Ciudades y Villas, no puede usár de ellas cada vecino en particular, como son los campos, viñas ú otras cosas

(1) §. 6. *cod.*

que están en el patrimonio de la misma Ciudad: cuyos frutos sirven para el beneficio común de la Ciudad, como reparar muros, puentes y otras cosas semejantes, y pagar salarios de Corregidores y otros Oficiales, l. 10. d. tit. 28. l. 5. tit. 5. lib. 3. de la Recop. Para el buen gobierno y administracion de estos bienes se mandó una Junta dicha de *Propios y Arbitrios* al tenor de reales Instrucciones de los años 1745. y 1746. de las cuales se han expedido despues algunas *Adiciones*. Nuestro instituto de escribir Instituciones no nos permite entretenernos en explicarlas, ya se pueden ver en Martinez en su obra Librería de Jueces, tit. 5. lib. 7. de la Recop. y en otros que han hecho coleccion de cédulas recientes. Estas cosas, aunque son de la Ciudad, pertenecen á la IV. especie siguiente.

6. A la IV. especie de cosas pertenecen aquellas cuyo señorío ó dominio puede ganar ó perder cualquier hombre, l. 2. tit. 28. P. 3. cuales son las que llamamos privadas ó de particulares, y tambien las que están destinadas al patrimonio de alguna Ciudad, ó cualquier otro Colegio ó Uni-



versidad, en cuyo caso sirven sus frutos para el beneficio comun de aquella Universidad cuyas son; pero sin perder su naturaleza de ser cosas de esta IV. especie, como acabamos de manifestar en el número antecedente.

7 La V. y última especie de cosas es de aquellas, dice la citada, l. 2. d. tit. 28. que non pertenecen á señorío de ningun hombre, ni son contadas en sus bienes. Las solemos llamar de derecho divino por estar establecidas para el servicio de Dios, y son de tres especies, sagradas, religiosas, santas, l. 12. d. tit. 28. Sagradas son: Aquellas que consagran los Obispos, como Iglesias, altares, cruces, cálices, y otras semejantes, establecidas para el servicio de la Iglesia. Y debe advertirse, que si alguna Iglesia se derribare, queda sin embargo sagrado el lugar en que está construida, l. 13. d. tit. 28 (1).

8 La siguiente ley 14. de tit. 28. adoptando la doctrina de las leyes romanas (2); dice ser lugar religioso: *Aquel en que está enterrado un hombre, o a lo ménos su cabeza.*

(1) §. 8. *Inst. de rer. div.* (2) §. 9. *eod.*

Pero como ya advirtió Antonio Torres en sus *Instituciones* §. 6. y otros, no reconocemos en España por religioso otro lugar, que el consagrado ó bendecido por los Obispos. Ni es lícito enterrar en otro lugar á los difuntos. Seguimos en esto las leyes canónicas. Y la *ley inmediata* 15. tambien refiere lo que establecieron las romanas de las cosas santas, diciendo lo eran los muros y las puertas de la ciudad; y que por ello incurrian pena de muerte los que los quebrantasen, rompiéndolos ó forzándolos. No lo aprueba formalmente, como nota Greg. Lop. en su *glosa* 2. infiriendo de ello ser oportuno el distinguir entre violacion y violacion, diciendo, que si la hacia alguno con ánimo doloso, debia condenarse con pena de la vida, y si se executaba sin él, con pena extraordinaria.

9 Otra division de cosas se menciona en la l. 1. tit. 30. P. 3. que es subdivision de las de la IV. especie que hemos expresado en el n. 4. y es en corporales y no corporales ó incorporales. Estas son las que por no tener cuerpo que reciba el tacto, no se pueden tocar, como son las servidumbres, derechos, herencias. Corporales  
Tom. I. 28



por lo contrario, las que pueden tocarse, como la casa, el caballo, &c. De estas unas son inmuebles ó raíces, que tambien se llaman bienes sitios, dichas así, porque no pueden moverse del lugar en que están, como son los campos y casas; y otras muebles, que pueden moverse, ó bien por sí mismas como las mulas, bueyes, caballos, ó por los hombres, como vestidos, mesas y los frutos de la tierra, l. 4. tit. 29. P. 3. Es menester tener presente esta diversidad de cosas, por el diferente derecho que produce en varios asuntos.

10 Explicada la primera parte de este título, pasamos á la segunda, en que hemos de tratar de los modos de adquirir el dominio de las cosas corporales. Dominio es: *Derecho de disponer de una cosa, segun su arbitrio, sino lo impide la ley, la voluntad del testador, ó alguna convencion.* Se llama tambien en nuestras leyes *señorio ó propiedad*, l. 27. tit. 2. P. 3. bien que este nombre *propiedad* se toma con frecuencia por aquel dominio al cual falta el usufruto, y por lo mismo suele llamarse entónces *nuda propiedad*. Ademas del dominio regular hay otro que llama *útil*, de lo cual trataremos en su

lugar. Con rigor solo se dice de las cosas corporales, pero latamente tomado se extiende á las incorporales ó derechos, especialmente á los reales en cuanto decimos que son nuestros, y cargan á nuestro favor sobre la misma cosa.

II Todos saben, que la division de dominios viene del derecho de gentes, porque la exigió la necesidad de poder vivir los hombres en paz y tranquilidad; y que son varios los modos de adquirirle. De ellos, unos pertenecen al mismo derecho de gentes, y otros han sido introducidos por el civil. En este título, solo trataremos de los primeros, dexando para mas adelante el hablar de los civiles, que tienen lugar en las prescripciones, herencias y legados. Decimos pues, que los pertenecientes al derecho de gentes se pueden reducir á dos, tomándolos con alguna extension, *ocupacion* y *accesion*. Quanto adquirimos por hecho ú ocupacion nuestra, pertenece al primero, siendo sus especies la caza, pesca, invencion ó hallazgo, tradicion, y otras que irémos recorriendo: y á la accesion lo que adquirimos por razon de otra cosa nuestra, ó porque nace de ella, ó porque se une



con ella de modo, que constituya un cuerpo con la misma. Tambien se pueden reducir á dos de otra manera, diciendo ser uno *derivativo*, y otro *originario*. El primero se llama así, por derivarse de otro sugeto por cuya voluntad se nos confiere; tal es la tradicion, sin que haya otro. El segundo, porque á nadie debe su origen, teniéndolo todo en sí, y á él pertenecen todos los demas, á excepcion de la tradicion.

12 Y por quanto la primera division de modos nos parece mas cómoda y proporcionada para entender mejor los que vamos á explicar, empezamos, usando de ella, por la ocupacion de los animales fieros ó salvages. Y queremos ante todas cosas advertir, que los animales unos son y se llaman *absolutamente fieros ó salvages*, otros que *son tambien de naturaleza fiera*; pero se llaman *domesticados ó amansados*, porque lo *están*, y otros *dómesticos ó mansos*. En los primeros y los últimos se siguen reglas enteramente diversas en quanto á la ocupacion: y en los segundos seguimos la *regla* de los mansos, mientras conservan la *costumbre* de ir y volver, y la de los fieros cuando la han dexado.

13 Fieros son aquellos animales: *Que por instinto tienen inclinacion de ir y vagar por todas partes, sin apetecer la compañía del hombre, sean terrestres, aquatiles ó voladores.* Y como no tienen dueño, se hacen del que los coge, aunque los coja en campo ageno (1), sino es que los cogiere prohibiéndolo el amo de este, ó bien prohibiendo la entrada al cazador, ó bien el cazar en su campo, si hubiese ya entrado en él, *l. 17. tit. 28. P. 3.* en cuyos casos son del dueño del campo. Y si los animales cogidos saliesen del poder del cazador, volviendo á su anterior estado, pierde este su dominio, y le adquiere el primero que los coja despues, entendiéndose salir de su poder, cuando han huído y están tan lejos, que no se vén, ó aunque se vean, se considera que ya no pueden cogerse, *l. 19. d. tit. 28.* Si alguno hiriese alguna fiera, y persiguiéndola herida, la cogiese otro, será de este, porque no estaba todavía en poder de quien la hirió, y podia escaparse. Y tambien la hará suya el que la cogiere enredada en un lazo, que otro hu-

(1) §. 12. *Inst. de rer. div.*



biese puesto, según todo lo establece la ley 21. de d. tit. 28.; bien que añade, que en algunos lugares se usa lo contrario. Y Greg. Lop. en las *glosas* 1. y 3. de la misma inclina á favor de esta costumbre, citando á Azon que dice ser general, y á otros, mayormente cuando estaba tan enredada la fiera, que no podia escapar; y añade no tener duda si el que puso el lazo estaba á la vista. Y la ley 16. tit. 4. lib. 3. del *Fuero Real* prohíbe, que pueda alguno coger la fiera mientras la persiga el que la hirió. Es pues regla en los animales fieros que no han tenido dueño, ó que habiéndole tenido se han escapado y recobrado su libertad, que se hacen del que primero los ocupa.

14. Aunque la libertad de cazar y pescar es de derecho de gentes, pueden los Príncipes modificarla ó limitarla en beneficio del mismo comun, como lo prueba latamente el Señor Covar. con aquella solidez que acostumbra, in *cap. Peccatum de reg. jur. in 6. §. 8.* Con efecto se leen varias limitaciones en las *leyes del tit. 8. lib. 7. de la Recop.* Y mas recientemente en la Ordenanza de caza, que incluye y manda

guardar la *cédula de 16. de enero de 1772.* En ella se prohíbe generalmente el cazar desde el dia primero de marzo hasta el primero de agosto, y de puertos al mar océano desde el mismo primero de marzo hasta primero de septiembre; y en todo el año en los dias de nieve y fortuna. Solo se exceptúan los dueños de los sitios vedados de todo el reyno ó sus alrededores, que podrán cazar conejos en ellos desde el dia de San Juan Bautista hasta primero de marzo. Se prohíbe tambien el uso de galgos en el expresado tiempo de la veda, ampliándose esta prohibicion en los parages plantados de viña, hasta que su fruto sea cogido. Y sin expresion de tiempo el cazar con perdices de reclamo, lazos, perchas, orzuelos, redes y demas instrumentos, que destruyen la caza, y perjudican la abundancia y diversion; pero se permite todo esto en la caza de codornices y otros páxaros de paso, aun en el tiempo de veda. Se manda que se maten los hurones, con una leve excepcion en los sitios vedados. La pesca en aguas dulces se prohíbe asimismo desde primero de marzo hasta fin de julio, con instrumento, como no sea la



caña. Solo los dueños particulares ó sus arrendadores podrán pescar desde el día 24. de junio. Y en el n. 13. se refieren los instrumentos y medios ilícitos prohibidos en todo tiempo; y en el 15. las penas de los transgresores.

15 Entre los animales fieros ó salvages se cuentan tambien las abejas; pero por la grandísima utilidad que traen á los hombres, se han introducido generalmente recogerlas y cuidarlas bien en colmenas, y que sean parte del patrimonio del dueño de estas; el cual conserva el dominio de los enxambres que vuelan de ellas, mientras los tiene á la vista, y no tan léjos, que se considere imposible recogerlos; porque entónces se hacen del primero que las ocupa, metiéndolas en colmena ú otra cosa, aunque posaren en árbol ageno, sino es que el amo del campo estando delante se lo prohibiese; y lo mismo debe decirse de los panales que allí hubiesen hecho, l. 22. d. tit. 28. Pero no podrá prohibir á su dueño que las persigue, el entrar en el campo y recogerlas, l. 17. tit. 4. lib. 3. del Fuero Real.

16 Los animales mansos ó domésticos

son aquellos que nacen y se crian en las casas de los hombres, como las gallinas y los ánsares ó patos: y aunque vuelen y se vayan de las casas de aquellos que los crian, y no vuelvan, no por eso pierde su dominio aquel cuyas son; de suerte que se pueden pedir al que los retenga con intencion de hacerlos suyos, l. 24. d. tit. 28. Es pues la regla en estos animales, que sin embargo de cualquiera ocupacion, permanecen siempre en el dominio de aquel de quien eran.

17 Los domesticados ó amansados son, segun diximos, de naturaleza fiera ó salvage; pero tienen la costumbre de ir y volver á los abrigos que les proporcionan los hombres por lo útiles que les son. Mientras conservan la costumbre de ir y volver, se observa en su ocupacion la regla establecida en los mansos, y si la dexan, la de los fieros. Refiere algunos la ley 23. de d. tit. 28., y entre ellos otra especie de ánsares, que no se crian en casa, y los mas conocidos y útiles, que son las palomas. Pero en atencion á que derramándose en los tiempos de sementera y cosecha por las heredades y eras, ocasionaban por su multi-  
Tom. I.



tud graves daños en los sembrados y mieses, se promulgó una Pragmática en 16. de septiembre del año 1784. en la que mejorando lo establecido en la ley 7. tit. 8. lib. 7. de la Recop. y en el n. 9. de la Ordenanza de caza, de que hemos hablado arriba al n. 14. se manda lo siguiente: I. Que los dueños de los palomares sean obligados á cerrarlos, y poner redes en los dos meses de octubre y noviembre, y en los tres de junio, julio y agosto, sin que las Justicias puedan ampliar ó reducir este término. II. Que hallándose las palomas en dichas dos temporadas fuera de los palomares, se les podrá tirar á cualquiera distancia por los vecinos y forasteros, bien sean labradores ó no lo sean, en los sembrados y eras, sin incurrir en pena alguna; con tal, que siendo dentro de la distancia del tiro, no se pueda hacer sino á espalda vuelta de los palomares. III. Que los dueños de los palomares, además de perder las palomas, han de pagar el daño á justa tasacion, y medio real de vellon de multa por cada una, con agravacion en casos de reincidencia, hasta la pérdida de los palomares y demas al arbitrio del Consejo. IV. Que por

lo muy útil que es al comun la cria, aumento y conservacion de las palomas, subsista y quede en su fuerza y vigor para los demas meses y temporadas del año lo dispuesto en la expresada ley 7. y que en su consecuencia no se pueda tirar en ellos á las palomas á las inmediaciones de los palomares, ni á la distancia que previene de la legua de sus alrededores.

18 Por la ocupacion adquirimos tambien el dominio de las piedras preciosas y otras cosas semejantes, que encontramos en la ribera del mar, siendo la razon de su adquisicion la misma que la de las fieras, de que siendo de ninguno, se hacen del que primero las ocupa, l. 5. d. tit. 28. P. 3. (1). Asimismo adquirimos el dominio por la ocupacion de aquellas cosas, que las desamparan ó echan sus dueños con la intencion que no sean suyos (2), bien sean muebles ó raíces, pues desde entónces empiezan á ser de ninguno: con el bien entendido, de que para esto deben concurrir las dos circunstancias de haberlas echado ó desamparado su dueño, y que esto

(1) §. 18. de rev. div. (2) §. 46. eod.



haya sido con la voluntad de que ya no fuesen suyas. Por falta de esta segunda circunstancia, no tiene lugar esta adquisicion de dominio en las cosas muebles que echamos al mar por el miedo ó peligro de la tempestad (1), ni en las raíces que desamparamos sin atrevernos á ir á ellas por miedo de enemigos ó ladrones, *leyes 49. y 50. de d. tit. 28.* Ni en las que llamamos *mostrencas*, esto es, que se hallan perdidas, sin saberse de quien son; las cuales se deben pregonar por espacio de 14. meses, para que llegando la noticia á su dueño, las pueda recoger. Y si pasado este término no apareciere, se deben vender, y aplicar su producto á la construccion y conservacion de caminos, segun el *Real Decreto de 27. de noviembre de 1785.* é instruccion que este cita y le acompaña. A este tenor quedan corregidas las *leyes 6. 7. y 8. tit. 13. lib. 6. de la Recop.* que hablan de este asunto.

19 La adquisicion del tesoro, esto es, dinero escondido, cuyo dueño ya no se sabe quien es, pertenecia tambien á la

(1) §. 47. *eod.*

ocupacion por su mitad, que se concedia al que lo hallaba, por razon del hallazgo, atendida la *ley 45. de d. tit. 28.* que así lo disponia á imitacion de las leyes romanas (1). Pero por ley mas reciente, que es la *1. tit. 13. lib. 6. de la Recop.* pertenece al Rey, dando la cuarta parte por galardón al denunciador. Y aunque *esta ley* solo habla al parecer de tesoros hallados en lugares pertenecientes al Rey, prueba el Sr. Covar. *in cap. Peccatum de reg. jur. in 6. part. 3. §. 2. n. 4.* y mas latamente Gutier. *lib. 4. pract. quæst. 36. a n. 51.* deber entenderse de todos, mayormente siendo esta la costumbre general; y que en ello no hay injusticia alguna. Y pertenecen tambien al Rey las minas de oro, plata y cualquier otro metal, y las de sal, *l. 2. y siguientes d. tit. 13.* que hablan latamente de este asunto, y de cuanta parte se debe dar al inventor, segun la diversidad de circunstancias.

20 Referimos tambien á la ocupacion la acepcion, esto es, cuando recibimos alguna cosa por tradicion que nos hace el

(1) §. 39. *eod.*