

tarlo en partes remotas, y que no se espera su pronta venida, para que se nombre, y con él se han de sustanciar los autos, y valdrá lo que sin engaño haga, del mismo modo que si el ausente lo hiciera por sí (1). Pero esperándole en breve, se han de aguardar los acreedores, y no nombrársele defensor.

CAPITULO SEPTIMO.

De la contestacion y sus efectos.

- | | |
|--|---|
| §. 1. ¿ Que es contestacion, y de cuantos modos puede hacerse? | 5. Efectos de ella. |
| 2. ¿ Dentro de que término y ante quien debe contestar el reo? | 6. Cuando el reo no contesta dentro de los nueve dias siguientes al de la citacion, se tiene por contestada la demanda. |
| 3. El reo puede contestar ó contradiciendo al actor, ó confesando su obligacion. En este último caso se impide el progreso del juicio. | 7. ¿ Que requisitos son necesarios para tener al reo por contumaz? |
| 4. ¿ Cuando y de que modo puede hacerse dicha confesion? | 8. Abusos introducidos por los litigantes para vejar con dilaciones á sus contrarios. |
| | 9. Efectos que produce la contestacion. |

1. La contestacion en los juicios, es la respuesta asertiva ó negativa que da el reo á la demanda del actor (2). Es el fundamento del juicio, y tan esencial y precisa, aunque sea en causas sumarias, que las partes no pueden remitirla; y si se omite, son nulos el proceso y el juicio (3). Puede hacerse expresa ó tácitamente: expresamente, cuando el reo comparece por sí ó por su procurador con poder bastante, y responde á la demanda confesándola ó negándola; y tácitamente cuando por su contumacia ó rebeldía se declara por contestada, conforme lo ordena la ley (4).

2. El reo debe contestar á la demanda ante el juez y escribano de la causa, si pueden hallarse, y sino ante otro escribano y testigos, con palabras claras y terminantes, dentro de los mis-

1 Ley 12. tit. 2. Part. 3.

2 Leyes 7. tit. 34. Part. 3. y 1. tit. 6. lib. 11. Nov. Rec.

3 Greg. Lop. en la ley fin. tit. 10. Part.

3. glos. 4.

4 Ley 1. tit. 6. lib. 11. Nov. Rec.

mos nueve dias siguientes al de la citacion ó emplazamiento, en que debe oponer las excepciones dilatorias, los cuales corren de momento á momento, aunque sean feriados; por lo que en estos y aun de noche se puede hacer, esté presente ó ausente el actor. Si el pleito fuere sobre alcabalas, ha de hacerse la contestacion dentro de tres dias precisos, contados desde la intimacion de la demanda (1).

3. El reo que contesta expresamente puede hacerlo de dos modos, á saber, contradiciendo al actor, ó confesando llanamente su obligacion en los términos que este la propone. En el primer caso, como falta la prueba que necesita el juez para su decision, es necesario ir por la causa adelante, esperando á que los litigantes justifiquen sus respectivos derechos por los medios que les conceden las leyes. Pero cuando el reo confiesa su obligacion, se impide el progreso del juicio, y no tiene que hacer otra cosa el juez sino condenarle inmediatamente al pago ó restitution de la cosa que se le pide, concediéndole término competente (2).

4. Esta confesion del reo se llama en la ley 1. tit. 13. Part. 3. *conocencia*, la cual puede hacerse en dos tiempos y maneras: 1.^a cuando el actor la pidiere ante juez competente como preliminar á su demanda, y antes de formalizarla; y en este caso producirá un precepto ó mandamiento de pago, que sin ser sentencia verdaderamente definitiva, obra los mismos efectos, y la debe cumplir en el término que le señale el juez, sin dar lugar á pleito ni demanda: 2.^a cuando responde á las posiciones del actor despues de contestada la demanda, ó en el mismo acto de la contestacion; y entonces procede el juez á dar su sentencia definitiva estando el pleito concluso (3).

5. La razon de esta diferencia en el modo de concebir su mandamiento el juez, aunque no la haya en el efecto de su ejecucion, consiste en que sin demanda y contestacion no puede tener lugar la sentencia definitiva, y se suple con el mandato de pagar que tiene en este caso la misma fuerza por efecto de la confesion, que es la prueba mas firme y segura, como si se hiciese con buenos testigos ó por cartas verdaderas, y asi produce ejecucion (4), siendo de notar que de la sentencia ó manda-

1 Ley 5. tit. 7. lib. 9. Rec. Esta ley que cita Febrero no se halla en la tabla de correspondencia de la Novísima, ni en el tit. 6. lib. 11 de esta, donde se trata de las contestaciones, hay tal disposi-

cion relativa al pleito sobre alcabalas.

2 Leyes 7. tit. 3. y 2. tit. 13. Part. 13.

3 Leyes 2. tit. 22. Part. 3. y 1. tit. 9. lib. 11. Nov. Rec.

4 Ley 4. tit. 28. lib. 11. Nov. Rec.

miento que diere el juez por efecto de la confesion que hiciere el deudor en los términos referidos, no hay apelacion (1). No obstante si motivase en ella haber hecho con error su confesion, y se ofreciese á probarlo, debe ser admitida, y se revocará la sentencia dada á consecuencia de su confesion, si probare su error en el juicio de la apelacion (*).

6. Cuando el reo no contesta dentro de los nueve dias siguientes al de la citacion ó emplazamiento en que debe oponer las excepciones dilatorias, segun se ha dicho (2), la ley tiene por contestada la demanda, y al reo por confeso en pena de su contumacia ó rebeldía.

7. Para tener al reo por contumaz, son precisas dos cosas segun la inconcusa práctica de los tribunales: 1.^a que el actor le acuse la rebeldía (3); y 2.^a que el juez lo declare; por lo que si muere antes de la contestacion, no se trasmite la pena de contumacia á sus herederos; y si despues, se debe hacer saber á estos el estado de los autos para que salgan á su defensa, elijan otro procurador, si quisieren, y les perjudique la sentencia, pues de otro modo no les perjudicará. Por lo mismo, aunque en derecho se le estima confeso, no le está prohibido oponer dentro de los veinte dias siguientes al de la contestacion las excepciones perentorias. Pero si no quiere contestar, porque

1 Greg. Lop. en la ley 7. tit. 3. Part. 3. glos. 1. con otros muchos que cita.

* La doctrina de este párrafo y el anterior está tomada de la citada obra del señor Conde de la Cañada, part. 1. cap. 4, y se ha añadido aqui por estar el autor diminuto en esta materia.

2 Leyes 1 y 3. tit. 6. lib. 11. Nov. Rec. » Esta confesion presunta ó legal hace veces de contestacion, y cierra la puerta á las excepciones dilatorias que podria poner el demandado si hubiera venido á producir las dentro de los mismos nueve dias. Induce tambien esta presuncion un efecto de prueba de la demanda, que permanece hasta tanto que el demandado pruebe concluyentemente su libertad y ninguna obligacion; pues como en esta parte procede por via de excepcion contra la confesion presunta que considera la ley haber hecho no compareciendo dentro de los nueve dias, hace en esta parte las veces de actor, y ha de probar lo que propone contra la intencion de aquel que la tiene ya fundada en la presuncion ó ficcion de la ley. Estos son los efectos á que debe restringirse la confesion presunta en

rebeldía, quedando libre al demandado todo el progreso de la causa para alegar y probar en ella no ser deudor, de lo que se le demanda, y ser de consiguiente absuelto en la sentencia definitiva. » El señor Conde de la Cañada (en el lugar citado, num. 22, 23 y 24.) que funda principalmente esta doctrina en la ley 1. tit. 5. lib. 11. Nov. Rec.

3 » La ley 2. tit. 15. lib. 11 de la Nov. Rec. da ocasion para dudar si la novedad de concluir con una sola rebeldía, es privativa de los negocios que penden en los Consejos y audiencias, ó si es comun á los demas tribunales del reino. Sin embargo que la letra de dicha ley sea limitada á los Consejos y audiencias, su razon y espíritu es general, y en beneficio de la causa pública; ademas de que hay otras diferentes leyes que no tienen la restriccion indicada; antes bien disponen en términos indefinidos que con sola una rebeldía se concluya y tenga el mismo efecto que hacian las tres anteriormente. » (Leyes 13. tit. 4 y 3. tit. 15. lib. 11. Nov. Rec.) Conde de la Cañada: *Instituciones pract.* part. 1. cap. 7. num. 44 y 45.

el procurador del actor no legitima su persona, no está obligado á ello, ni se le debe tener por confeso, ni el juez ha de proceder á la determinacion una vez opuesto este defecto, porque en el juicio nulo no se puede considerar confesion.

8. La malicia de los que procuran entretener y vejar á sus contrarios, ha querido introducir el uso de que solo se cuente cualquiera término desde que toman los autos; y asi cuando se les notifica algun traslado, no los toman hasta el último dia en que debian evacuarlo, haciendo de modo que se conviertan en nueve ó mas los tres dias que tienen para responder á él, con notable perjuicio de sus colitigantes. Semejante abuso no debe ser permitido por los jueces, debiéndose contar cualquiera término desde el dia de su notificacion exclusiva, de suerte que si en aquel en que espira toma el litigante los autos, y al siguiente quiere apremiarle el contrario á su devolucion, se le debe dar el apremio, y de ningun modo ha de contribuir el juez ni el escribano á que contra lo prevenido repetidamente por las leyes que encargan justamente la brevedad en los pleitos, se dilaten y causen gastos y extorsiones á los que proceden de buena fe (1) (*).

9. Muchos efectos produce segun derecho la contestacion. El primero es que una vez hecha, no puede el demandante arrepentirse, dejar de proseguir el juicio hasta la sentencia, ni mudar su accion contra la voluntad del demandado; ni al contrario este contra la de aquel, porque ya hay juicio, está trabada la litis, y pasa á casicontrato que se celebra entre los litigantes; lo cual antes de hacerla es permitido y se practica. El segundo es cerrar la puerta é impedir que se opongán la declinatoria de fuero y demas excepciones dilatorias, quedando el reo sujeto al juez, y obligado el actor. El tercero es interrumpir la pres-

1 Salg. de reg. part. 2. cap. 8. num. 76. Pareja de edition. tit. 6. resolut. 7. num. 27.

* Si pasado el término ordinario no se hubiese evacuado el traslado, no debe omitirse el apremio; pero acontece comunmente pedirse término para despachar los autos, y los jueces defieren á esta pretension, concediendo muchas veces diez, quince, veinte dias y aun un mes. Se cumple este término, se pide y se concede otro por tantos dias, en los cuales tampoco responde al traslado. Se hace nueva pretension, y se suelen conceder dos ó tres dias perentorios, pasados los cuales

T. IV.

se mandan volver los autos con respuesta ó sin ella. A las veces se pasan en estos términos hasta dos meses, y esta dilacion suele repetirse por un efecto de la malicia de los litigantes, tantas cuantas veces se toman los autos, de manera que un pleito de poca monta que debia terminarse á lo mas en el espacio de dos ó tres meses, suele durar dos ó tres años. Este es un abuso que merece toda la atencion de los jueces, teniendo presente cuanto recomiendan nuestras leyes la brevedad, para evitar los daños y perjuicios que se ocasionan á las partes mismas con semejantes dilaciones. *Febrero adicionado.*

cripcion de la accion, aunque se haga ante juez árbitro. El cuarto constituir en mora y de mala fe al reo en cuanto á los frutos de la cosa litigiosa; por lo que si es vencido en el juicio, debe restituir los devengados desde la contestacion. El quinto es que siendo válida se perpetúa la accion personal por cuarenta años. El sexto, que el procurador que la hace se estima dueño del pleito, puede sustituir despues como tal el poder que se le confirió, y con él y no con el dueño se deben entender en aquel juicio todas las diligencias que ocurran mientras no le revoque el poder, hasta que la sentencia se declare por pasada en autoridad de cosa juzgada, y no mas, pues su ejecucion ha de ser con el dueño en persona. El séptimo, que despues de contestado el pleito se puede proceder á la recepcion de testigos; lo que antes no, excepto en los casos ya expresados de que tratan las leyes 2. á la 8. del tit. 16. Part. 3. Otros muchos efectos produce la litiscontestacion, que explican la 8. tit. 10 de la misma Partida, Paz in *Prax.* tom. y part. 4. temp. 6. num. 9 al 22. Carlev. *de judic.* tit. 2. disp. 1. num. 11 y 12, y otros autores que citan. El octavo es, que una vez contestado el pleito, aunque fallezca uno de los litigantes, puede el procurador que lo contestó, continuarlo hasta su final decision, sin embargo de que sus herederos no le ratifiquen el poder, ni le den otro, con tal que no elijan nuevo apoderado.



CAPITULO OCTAVO.

De la compensacion.

OBSERVACION PRELIMINAR.

El señor Conde de la Cañada, que en sus *Instituciones prácticas* trató de los juicios civiles con la mayor solidez y atinado método, despues del capítulo 4, en que habla de la contestacion, explica en el siguiente la compensacion, como que esta es una de las mas vigorosas defensas del demandado, por cuanto extingue la accion del demandante, y puede producirse no solo ante el juez de la primera instancia en todo el progreso de los autos, sino tambien en el tribunal adonde hayan ido por apelacion. Siguiendo, pues, el ejemplo de tan respetable autor, trasladaré á este lugar la doctrina que acerca de la compensacion insertó Febrero en su tratado del juicio ejecutivo, sin otra razon que la de admitirse y tener lugar tambien en las causas ejecutivas, como una de las excepciones que él llama útiles, aunque impropiamente; pues como dice muy bien el señor Conde de la Cañada, la compensacion no es realmente excepcion, sino pura defensa con efectos de paga; y siendo admisible en toda clase de juicios civiles, corresponde tratar ahora de ella, mayormente cuando tiene cierta semejanza con la reconvention; de que se hablará en el capítulo siguiente, aunque sus efectos son diferentes, como se verá despues.

- | | |
|--|--|
| §. 1. ¿Que es compensacion? | dero para compensar con el acreedor del difunto su causante. |
| 2. De las varias especies que hay de compensacion. | |
| 3. Efectos de la compensacion. | 8. Igual facultad tiene el deudor demandado por el heredero acerca de lo que debia el difunto. |
| 4. ¿En que se diferencia de la retencion? | |
| 5. Requisitos necesarios para que tenga lugar la compensacion. | 9. El socio carece de accion para compensar lo que debe á la sociedad con lo que peculiar y privativa- |
| 6. ¿Cuándo podrá oponerse? | |
| 7. Facultad que tiene el here- | |