

EUGÈNE PETIT

PROFESOR DE DERECHO ROMANO EN LA UNIVERSIDAD DE POITIERS

TRATADO ELEMENTAL
DE
DERECHO ROMANO

CONTIENE

*EL DESARROLLO HISTORICO Y LA EXPOSICION GENERAL
DE LOS PRINCIPIOS DE LA LEGISLACION ROMANA DESDE
EL ORIGEN DE ROMA HASTA EL EMPERADOR JUSTINIANO*

TRADUCIDO DE LA NOVENA EDICIÓN FRANCESA Y AUMENTADO CON
NOTAS ORIGINALES, MUY AMPLIAS EN LA PRESENTE EDICIÓN,

P O R

D. JOSÉ FERRÁNDEZ GONZÁLEZ

DOCTOR EN DERECHO Y CATEDRÁTICO DE DERECHO ROMANO
EN LA UNIVERSIDAD DE VALLADOLID

CON UN PRÓLOGO DEL

DR. DON JOSÉ MA. RIZZI

CATEDRÁTICO DE DERECHO ROMANO EN LAS UNIVERSIDADES
DE BUENOS AIRES Y DE LA PLATA

11ª edición reimpresión



EDITORIAL PORRÚA, S. A.
AV. REPÚBLICA ARGENTINA, 15
MÉXICO, 1994

ÍNDICE

	Págs.
INTRODUCCION	
1. Del Derecho en general.....	15
2. Del Derecho Romano. Su utilidad.....	17
3. Noción, divisiones y fuentes del Derecho, según los jurisconsultos romanos.....	18
3 bis. Derecho subjetivo.....	23
4. Formación y desarrollo del Derecho Romano.....	27
PRIMER PERIODO	
DE LA FUNDACIÓN DE ROMA HASTA LA LEY DE LAS XII TABLAS	
I. Estado social bajo los primeros reyes. Los comicios por curias.....	28
II. Reformas de Servio Tulio. Los comicios por centurias.....	32
III. La República. Los tribunos. Los « <i>conclia plebis</i> ». Los comicios por tribus.....	34
IV. Estado del Derecho antes de la ley de las XII tablas.....	35
V. La ley de las XII tablas.....	37
SEGUNDO PERIODO	
DE LA LEY DE LAS XII TABLAS AL FIN DE LA REPÚBLICA	
I. Progreso de los plebeyos. Fusión de los dos órdenes.....	39
II. Desarrollo del Derecho. Leyes. Plebiscitos. Costumbre. « <i>Interpretatio de los pontifices y jurisconsultos. Edictos de los magistrados</i> ».....	41
TERCER PERIODO	
DEL ADVENIMIENTO DEL IMPERIO A LA MUERTE DE ALEJANDRO SEVERO	
I. Advenimiento del Imperio. « <i>Lex Regia</i> ».....	47
II. Fuentes nuevas y progreso del Derecho privado. Senadoconsultos. Constituciones imperiales. Edicto perpetuo. « <i>Responsa prudentium</i> ».....	47
CUARTO PERIODO	
DE LA MUERTE DE ALEJANDRO SEVERO A LA MUERTE DE JUSTINIANO	
I. Decadencia del Derecho. Ley de Citas.....	55
II. Trabajos de codificación anteriores a Justiniano.....	57
III. Leyes romanas de los bárbaros.....	58
IV. Trabajos legislativos de Justiniano.....	60
§ 5. Del destino del Derecho Romano en Oriente y Occidente.....	64
§ 6. Estado actual de las fuentes del Derecho Romano.....	68
I. Derecho anterior a Justiniano.....	69
II. Legislación de Justiniano.....	72
III. Derecho posterior a Justiniano.....	73
§ 7. Objeto del derecho privado. Plan del tratado.....	73

LIBRO PRIMERO

DE LAS PERSONAS

Noticias generales.—Divisiones.

		Págs.
PRIMERA DIVISIÓN: ESCLAVOS Y LIBRES		
Capítulo	I.	De los esclavos 76
	1.	Generalidades 76
	2.	Causas de la esclavitud 77
	3.	De la condición de los esclavos 78
Capítulo	II.	De las personas libres 81
Sección	I.	De los ciudadanos y no ciudadanos 81
	1.	De los ciudadanos 81
	2.	De los no ciudadanos 82
	3.	De la adquisición y pérdida del derecho de ciudadanía 84
	4.	Concesión del derecho de ciudadanía a todos los individuos del Imperio 85
Sección	II.	Ingenuos y libertinos 86
	1.	De los ingenuos 86
	2.	De los libertinos 86
	1.	Cómo se adquiere la libertad 87
	II.	De la condición de los manumitidos 90
	III.	Último estado del Derecho 93
Apéndice.		Del colonato 93
SEGUNDA DIVISIÓN: PERSONAS «ALIENI JURIS» Y «SUI JURIS»		
	1.	Generalidades 95
	2.	De la familia y del parentesco: cognación, agnación. De la <i>gens</i> y de los derechos de gentilidad 95
Capítulo	I.	De las personas <i>alieni juris</i> 100
Sección	I.	De la potestad paterna 100
	1.	Caracteres de la potestad paterna 100
	3.	Fuentes de la potestad paterna 103
	1.	De « <i>justae nuptiae</i> » 103
Apéndice.		Otras uniones lícitas 110
	II.	De la adopción 113
	III.	De la legitimación 117
	§ 3.	Disolución de la autoridad paterna 119
Sección	II.	Potestades caídas en desuso bajo Justiniano 121
	1.	De la <i>manus</i> 121
	2.	Del <i>mancipium</i> 123
Capítulo	II.	De las personas <i>sui juris</i> 124
Sección	I.	Generalidades 124
	1.	De la tutela 125
	§ 1.	De la tutela de los impúberos 125
	I.	Generalidades 125
	II.	De la designación del tutor 126
	a)	Derecho común 127
	b)	Hipótesis especiales 129
	III.	De las funciones del tutor 130
	I.	Formalidades impuestas al tutor antes de entrar en funciones 130
	II.	«Auctoritas» y «gestión» del tutor 131
	III.	Aplicaciones de la «auctoritas» y de la «gestión» 133
	IV.	Restricciones a los poderes del tutor 135
	V.	Consecuencias de la pluralidad de tutores 136
	VI.	Del fin de la tutela. De la obligación de rendir cuentas y de las garantías del pupilo 137
	§ 2.	De la tutela perpetua de las mujeres púberas 140
Sección	II.	De la curatela 142
	1.	Generalidades 142
	2.	De la curatela de los <i>juriosi</i> 143
	3.	De la curatela de los pródigos 144
	4.	De la curatela de los menores de veinticinco años 145
	5.	De la curatela de los pupilos 149
	6.	Reglas comunes a las diferentes curatelas 150
Apéndice	I.	De la <i>capitis deminutio</i> 150
Apéndice	II.	De la infamia 153
Apéndice	II. bis. 154
Apéndice	III.	De las personas morales 163

LIBRO SEGUNDO

DE LAS COSAS

Generalidades: Cosas fuera del patrimonio y cosas en el patrimonio de los particulares. Págs.

1.	De las cosas <i>divini juris</i> y de las cosas <i>humani juris</i>	166
2.	De las cosas <i>mancipi</i> y de las cosas <i>nec mancipi</i>	169
3.	De las cosas corporales y de las cosas incorporales	170
I.	Cosas corporales	170
II.	Cosas incorporales	171
	<i>De los derechos reales y de los derechos de crédito</i>	171

PARTE GENERAL

EL DERECHO EN SU ASPECTO SUBJETIVO.—NACIMIENTO Y EXISTENCIA DE LOS DERECHOS

	Generalidades	173
Capítulo I.	Hechos y negocios jurídicos	174
II.	Forma interna de los negocios jurídicos	182
III.	Forma externa de los negocios jurídicos	198
IV.	Elementos o cláusulas accidentales del negocio jurídico	201
V.	Interpretación del negocio jurídico	211
VI.	Invalidez, conversión y convalidación del negocio jurídico	213
VII.	Ejercicio y protección de los derechos nacidos de los negocios jurídicos	217
VIII.	Extinción de los derechos nacidos de los negocios jurídicos	225

PRIMERA PARTE.—DE LOS DERECHOS REALES

	Generalidades	229
Capítulo I.	De la propiedad	229
§ 1.	Nociones generales	229
I.	Elementos y caracteres del derecho de propiedad	229
II.	Organización de la propiedad romana	231
III.	Origen y desarrollo de la propiedad inmueble	233
IV.	Extinción de la propiedad. Transferencia de la propiedad <i>«ad tempus»</i>	236
§ 2.	De la posesión	238
§ 3.	De la adquisición de la propiedad. Divisiones de los modos de adquirir	244
§ 4.	De los modos de adquisición del derecho natural	245
I.	De la ocupación	245
II.	De la tradición	247
III.	Otros casos de adquisición según el derecho natural	251
I.	Adquisición resultante de la accesión	252
II.	Adquisiciones resultantes para los propietarios ribereños de la vecindad de un curso de agua	256
III.	De la especificación	257
IV.	De la confusión y de la mezcla	258
V.	De la adquisición de los frutos	259
§ 5.	De los modos de adquisición del Derecho civil	262
I.	De la <i>«mancipatio»</i>	262
II.	De la <i>«in jure cessio»</i>	264
III.	De la usucapión	265
a)	De la usucapión en el Derecho clásico	266
b)	De la <i>«proscriptio longi temporis»</i>	272
c)	De la usucapión en el Derecho de Justiniano	274
IV.	De la <i>«adjudicatio»</i>	276
V.	De la <i>«lex»</i>	276
Capítulo II.	De las servidumbres	277
1.	Noción y principios comunes	277
2.	De las servidumbres reales o prediales	278
3.	De las servidumbres personales	286
I.	Del usufructo	287
II.	Del cuasi-usufructo	292
II.	De las otras servidumbres personales	293

Capítulo	III.	De los derechos reales pretorianos.....	294
	1.	De la superficie.....	294
	2.	Del « <i>ius in agro vectigalis</i> » y de la enfiteusis.....	295
	3.	De la hipoteca.....	296
Capítulo	IV.	Del poder de enajenar y de adquirir.....	305
	1.	Del poder de enajenar.....	306
	2.	Por quién se adquiere.....	307
	I.	De la adquisición por los esclavos.....	307
	II.	De la adquisición por los hijos de familia. Teoría de los peculios.....	308
	III.	De la regla « <i>nithi per extraneam personam adqutri posse</i> ».....	310

SEGUNDA PARTE.—DE LOS DERECHOS DE CRÉDITO U OBLIGACIONES

		Generalidades.....	313
	I.	Definición y elementos de la obligación.....	313
	II.	Divisiones de las obligaciones.....	315
Capítulo	III.	Fuentes y desenvolvimiento de las obligaciones.....	315
	I.	De las obligaciones nacidas de los contratos.....	317
	1.	Noción y desarrollo de los contratos.....	317
	2.	De las principales divisiones de los contratos.....	323
	3.	De los elementos generales de los contratos.....	325
	I.	Del consentimiento.....	325
	II.	De la capacidad de las partes.....	328
	III.	Del objeto.....	330
	§ 4.	De la causa en las obligaciones contractuales.....	332
Sección	I.	De los contratos formados <i>verbis</i>	333
	§ 1.	Generalidades.....	333
	§ 2.	De la estipulación.....	334
	I.	Principios generales de la estipulación.....	334
	II.	De las modalidades de la estipulación.....	337
	III.	De las promesas y de las estipulaciones por otro.....	345
	IV.	De la correalidad.....	347
	V.	De las estipulaciones y de las promesas accesorias.....	355
	A)	Del adstipulator.....	355
	B)	De los adpromisores.....	356
	a)	Generalidades.....	356
	b)	De los «sponsors» y de los «jidepromissores».....	358
	c)	De los fadores.....	360
Apéndice.		Del senadoconsulto <i>Veleyano</i>	365
	VI.	De las estipulaciones pretorianas, judiciales y comunes.....	368
	§ 2.	De los demás contratos <i>verbis</i>	371
Sección	II.	Del contrato formado <i>litteris</i>	371
	I.	De los « <i>nomina transcriptitia</i> ».....	372
	II.	De los « <i>chirographa</i> » y de los « <i>syngraphae</i> ».....	374
	III.	De la excepción « <i>non numeratae pecuniae</i> ».....	375
	IV.	Del contrato « <i>litteris</i> » bajo Justiniano.....	376
Sección	III.	De los contratos formados <i>re</i>	376
	§ 1.	Generalidades.....	376
	§ 2.	Del <i>mutuum</i>	377
		De la tasa del interés.....	381
	§ 3.	De los demás contratos formados <i>re</i>	382
	I.	Reglas comunes.....	382
	II.	Del « <i>comodato</i> ».....	383
	III.	Del depósito.....	385
	IV.	Del « <i>pignus</i> » o contrato de prenda.....	386
Sección	IV.	De los contratos consensuales.....	388
	§ 1.	Generalidades.....	388
	§ 2.	De la venta.....	389
	§ 3.	Del arrendamiento.....	401
	I.	Del arrendamiento de cosas.....	401
	II.	Del arrendamiento de servicios.....	404
	III.	De la enfiteusis.....	405
	§ 4.	De la sociedad.....	405
	§ 5.	Del mandato.....	412
	I.	Formación y caracteres del mandato.....	413
	II.	Efectos del mandato.....	414
	III.	De las relaciones del mandante y del mandatario con los terceros.....	415
	IV.	De la extinción del mandato.....	417
	V.	Del « <i>mandatum credendae pecuniae</i> ».....	417
Sección	V.	De las demás convenciones sancionadas.....	419
	§ 1.	De las convenciones sancionadas por el Derecho civil.....	419
	I.	De los « <i>pacta adjecta</i> ».....	419

	II.	De los contratos innominados	421
	§ 2.	De las convenciones sancionadas por el Derecho pretoriano	427
	I.	Del pacto de «constituto»	427
	II.	Del juramento	430
	§ 3.	De las convenciones sancionadas por las Constituciones imperiales	431
	I.	De las donaciones entre vivos	431
Apéndice I.		De las donaciones «mortis causis»	436
Apéndice II.		De las donaciones entre cónyuges	438
	II.	De la dote	440
	I.	Noción y desarrollo histórico de la dote	440
	II.	De la constitución de la dote	441
	III.	Derechos del marido sobre la dote durante el matrimonio	442
	IV.	Restitución de la dote	443
Apéndice.		De la donación «propter nuptias»	446
Capítulo II.		De las obligaciones nacidas quasi ex contractu	447
	1.	De la gestión de negocios	447
	2.	De la tutela y de la curatela	449
	3.	De la indivisión	449
	4.	De la adquisición de una herencia	450
	5.	Del pago de lo indebido	451
	6.	De otras obligaciones nacidas quasi ex contractu	453
Capítulo III.		De las obligaciones nacidas ex delicto	454
	1.	Generalidades. Desarrollo histórico de los delitos	454
		Caracteres de la obligación ex delicto. Principales delitos privados	454
	2.	Del <i>furtum</i> o hurto	456
	3.	Del daño causado injustamente	460
	4.	Del robo y del daño con violencia	463
	5.	De la injuria	164
Capítulo IV.		De las obligaciones nacidas quasi ex delicto	465
Capítulo V.		Del efecto y de la inexecución de las obligaciones	466
	1.	De la inexecución de las obligaciones. Teoría de la falta	467
	2.	Del retraso de la ejecución de las obligaciones. Teoría de la demora	471
	3.	De los daños e intereses y de la <i>stipulatio poenae</i>	474
Capítulo VI.		De la adquisición y de la cesión de las obligaciones	476
	1.	Por quién se hace uno acreedor	476
	2.	Por quién se hace uno deudor	478
	I.	De los contratos hechos por las personas «alieni juris»	478
		Del <i>senadoconsulto</i> Macedoniano	481
	II.	De los delitos cometidos por las personas «alieni juris». De las acciones «noxales»	482
	§ 3.	De la cesión de los créditos	484
Capítulo VII.		De la extinción de las obligaciones	487
	1.	Generalidades	487
	2.	De las causas que extinguen la obligación <i>ipso jure</i>	490
	I.	Del pago	490
		Divisibilidad e indivisibilidad de las obligaciones	492
	II.	De la novación	493
	III.	De la «acceptilación»	497
		De la <i>stipulatio aquiliana</i>	499
	IV.	Del mutuo disenso	499
	V.	De la confusión	500
	VI.	De la pérdida de la cosa debida	501
	§ 3.	De las causas que dan una excepción al deudor	501
	I.	Del pacto de remisión	501
	II.	De la compensación	503
Apéndice.		De las obligaciones naturales	508

TERCERA PARTE.—DE LOS MODOS DE ADQUIRIR «PER UNIVERSITATEM»

Capítulo I.		De la adquisición por sucesión	511
		Generalidades	511
Sección I.		De la sucesión testamentaria	514
§ 1.		De la designación del heredero	514
	I.	De la forma de los testamentos	514
	II.	De la capacidad de testar	518
III.		De la desheredación	520
IV.		De la institución del heredero	524
V.		De las sustituciones	530
	I.	De la sustitución vulgar	530
	II.	De la sustitución pupilar	531
	III.	De la sustitución quasi-pupilar	532
VI.		De la nulidad y de la invalidación de los testamentos	533
	a)	Causas de nulidad «ab initio»	533

	b) Causas de invalidación.....	534
VII.	Del testamento inoficioso.....	537
	a) De la querrela de inoficiosidad en el Derecho clásico.....	538
	b) Reformas del Bajo Imperio.....	541
	c) Reformas de Justiniano.....	543
§ 2.	De la adquisición de la herencia.....	544
I.	Cómo se adquiere la herencia.....	544
	1. Herederos necesarios.....	545
	2. Herederos suyos y necesarios.....	545
	3. Herederos voluntarios.....	546
II.	Efectos de la adquisición de la herencia.....	549
III.	Remedios a los efectos de la adquisición de la herencia.....	550
	1. Heredero necesario «Bonorum separatio».....	550
	2. Heredero suyo y necesario «Jus abstinendi».....	550
	3. Del beneficio de inventario.....	551
	4. De la «bonorum separatio» de los acreedores hereditarios.....	552
IV.	Del acrecentamiento entre coherederos.....	553
§ 3.	De las cargas impuestas al heredero.....	555
	A) De los legados.....	555
I.	Definición y forma de los legados.....	555
	I. Derecho antiguo.....	556
	II. Senadoconsulto Neroniano.....	558
	III. Supresión de las fórmulas.....	558
	VI. Reforma de Justiniano.....	559
II.	Adquisición de legados. Teoría del «dies cedit».....	560
III.	Del objeto de los legados.....	561
IV.	Modalidades de los legados.....	565
V.	De la nulidad y de la revocación de los legados.....	567
	I. Legados nulos «ab initio».....	567
	II. De la regla catoniana.....	568
	III. Legados válidos, pero hechos ineficaces.....	569
VI.	Del acrecentamiento en los legados. De las leyes caducarias.....	571
	A) De la ley Falcidia.....	576
	B) De los fideicomisos.....	579
I.	Generalidades.....	579
II.	De los fideicomisos de herencia.....	580
III.	De los fideicomisos particulares.....	582
	De los codicilos.....	583
Apéndice.	De la sucesión «ab intestato».....	584
Sección II.	Generalidades.....	584
§ 1.	Apertura y adquisición de la sucesión «ab intestato».....	585
§ 2.	Sistema de las XII tablas.....	586
§ 3.	Sistema del Derecho pretoriano. Teoría de las «bonorum possessiones».....	587
	A) Nociones generales.....	588
	B) Estudio de las «bonorum possessiones ab intestato».....	591
I.	Bonorum possessiones edictales.....	591
	a) Unde liberi.....	592
	De la collatio bonorum.....	592
	b) Unde legitime.....	595
	c) Unde cognati.....	595
	d) Unde vir et uxor.....	596
II.	Bonorum possessiones decretales.....	596
§ 4.	Reformas de los senadoconsultos y de las constituciones imperiales.....	596
	I. Senadoconsultos Tertuliano y Orficiano.....	597
	II. Reformas de las constituciones imperiales.....	598
§ 5.	Sucesión de manumitidos, del ingenuo emancipado y del hijo de familia.....	599
	I. Sucesión de los manumitidos.....	599
	II. Sucesiones de un ingenuo emancipado y de un hijo de familia.....	601
§ 6.	Sistema de las Novelas 118 y 127.....	602
II.	De otros modos de adquirir «per universitatem».....	605
§ 1.	«In jure cessio hereditatis».....	605
§ 2.	De la «addictio bonorum libertatis causa».....	606
§ 3.	Adquisiciones por reducción en potestad.....	606
I.	Adquisición por adrogación.....	606
II.	Adquisición por «conventio in manum».....	607
III.	Adquisición por reducción en esclavitud.....	607
§ 4.	De la «bonorum venditio» y de la «bonorum sectio».....	608
Capítulo		

LIBRO TERCERO

DE LAS ACCIONES

Págs.

		Generalidades	611
Capítulo	I.	De la organización judicial.....	612
	1.	De la división de la instancia	612
	2.	De los magistrados	613
	3.	De los jueces	615
Capítulo	II.	De los tres sistemas de procedimiento	617
Sección	I.	De las acciones de la ley.....	617
	1.	Noción y caracteres generales de las acciones de la ley.....	617
	2.	Procedimiento de las acciones de la ley.....	619
	I.	<i>Marcha del proceso</i>	619
	II.	<i>Estudio especial de cada acción</i>	620
	3.	Destino de las acciones de la ley	625
Sección	II.	Del procedimiento formulario	625
	1.	Origen y desarrollo del procedimiento formulario.....	625
	2.	Del procedimiento <i>in jure</i>	628
	I.	<i>Comparecencia de las partes. Debates «in jure» y entrega de la fórmula.</i>	628
	II.	<i>Composición de la fórmula</i>	631
	1.	De las partes principales de la fórmula	631
	2.	De las partes accidentales. Excepciones. Prescripciones	634
	III.	<i>De la «litis-contestatio»</i>	636
	3.	Del procedimiento <i>in iudicio</i>	638
	I.	<i>Misión del juez. Debates y pruebas</i>	638
	II.	<i>De los diversos partidos que puede tomar el juez, y particularmente de la condena</i>	640
	III.	<i>Consecuencias de un error en la demanda. «Plus-petitio».—«Minus-petitio»</i>	642
	IV.	<i>De los efectos de la sentencia y de la excepción «rei judicatae»</i>	644
	4.	Vías de recurso	645
	5.	Vías de ejecución	646
	6.	De la <i>cognitio extraordinaria</i>	647
Sección	III.	Del procedimiento extraordinario	648
Capítulo	III.	De las acciones	650
	1.	1.ª división: Acciones <i>in rem</i> y acciones <i>in personam</i>	651
	2.	2.ª división: Acciones civiles y acciones honorarias o pretorianas ..	652
	1.	<i>Forma</i>	653
	2.	<i>Duración</i>	653
	3.	De las acciones <i>in rem</i> civiles	653
	I.	<i>De la «rei vindictio»</i>	654
	II.	<i>De la acción negatoria</i>	657
	III.	<i>De la acción confesoria</i>	658
	IV.	<i>De la petición de herencia</i>	659
	4.	De las acciones <i>in rem</i> pretorianas.....	660
	I.	<i>De la acción publiciana</i>	660
	II.	<i>De la acción quasi-servitana e hipotecaria</i>	663
	5.	De las acciones prejudiciales	664
	6.	De las acciones <i>in personam</i> civiles. De las condiciones	665
	7.	De las acciones <i>in personam</i> pretorianas	668
	I.	<i>De la acción pauliana</i>	668
	II.	<i>De la acción de dolo</i>	670
	III.	<i>De la acción «metus causa»</i>	672
	IV.	<i>De la acción de «eo quod certo loco»</i>	672
	8.	3.ª división: Acciones <i>rei persecuendae causa</i> , penales y mixtas	673
	9.	4.ª división: Acciones del simple, del doble, del triple y del cuádruplo ..	675
	10.	5.ª división: Acciones de buena fe, acciones de derecho estricto ..	675
	11.	De las acciones arbitrarias	678
Capítulo	IV.	De las excepciones	680
	I.	Origen y desarrollo	680
	II.	Efectos	681
	III.	Divisiones	681
	IV.	Estudio de algunas excepciones	682
Capítulo	V.	De los interdictos	684
	1.	Nociones generales	684
	I.	<i>Noción y origen</i>	684
	II.	<i>Procedimiento</i>	685
	III.	<i>Divisiones</i>	686
	2.	De los interdictos posesorios	686
Capítulo	IV.	De la <i>in integrum restituito</i>	692