

§ 2.—Plane si ex die proprietat alicui legata sit, usufructus pure, dicendum esse Pomponius ait, remittendam esse hanc cautionem fructuario, quia certum sit, ad eum proprietatem, vel ad heredem eius perventuram.

§ 3.—Si vestis usufructus legatus sit, scripsit Pomponius, quamquam heres stipulatus sit, finito usufructu vestem reddi, attamen non obligari promissorem, si eam sine dolo malo attritam reddiderit.

§ 4.—Si plures domini sint proprietatis, unusquisque pro sua parte stipulabitur.

10. PAULUS libro XL. ad Edictum.—Si servi, qui nobis communis erat, usumfructum tibi legavero, necessaria erit haec cautio heredi meo; quamvis enim de proprietate possit communi dividendo experiri, tamen causa usufructus, qui tuus proprius est, ad officium communi dividundo iudicis non pertinebit.

11. PAPINIANUS libro VII. Responsorum.—Usu quoque domus relicto, viri boni arbitrato cautionem interponi oportet, nec mutat (1), si pater heredes filios simul habitare cum uxore legataria voluit.

12. ULPIANUS libro XVIII. ad Sabinum.—Si vasorum ipsorum usufructus relictus sit, non erit cautio Senatusconsulti necessaria, sed illa sola, «boni viri arbitrato (2) usum fructurum». Si igitur tradita sunt fruendi causa, nemo dubitat, non fieri eius, qui accepit; non enim ideo traduntur, ut dominium recedat ab eo, qui tradit, sed ut utatur fruatur legatarius. Ergo quum non fiant fructuarii vasa, vindicari a proprietario possunt cautione non data. Videndum est de conditione, an possit locum habere; et proditum est, neminem rem suam, nisi furi (3) condicere posse.

§ 2.—Pero si á alguno hubiera sido legada la propiedad desde cierto día, y el usufructo puramente, dice Pomponio que se ha de decir que ha de perdonársele al usufructuario esta caución, porque es cierto que la propiedad ha de recaer en él, ó en su heredero.

§ 3.—Si se hubiera legado el usufructo de un vestido, escribió Pomponio, que aunque el heredero haya estipulado, que finido el usufructo se devuelva el vestido, no se obliga, sin embargo, el promotor, si sin dolo malo lo hubiere devuelto muy deteriorado.

§ 4.—Si fueran muchos los dueños de la propiedad, cada uno estipulará por su parte.

10. PAULO; Comentarios al Edicto, libro XL.—Si yo te hubiera legado el usufructo de un esclavo, que nos era común, será necesaria esta caución á mi heredero; porque aunque respecto de la propiedad pueda ejercitar la acción de división de cosa común, sin embargo, la causa del usufructo, que es tuyo propio, no pertenecerá al ministerio del juez en la acción de división de cosa común.

11. PAPINIANO; Respuestas, libro VII.—También cuando se ha dejado el uso de una casa, debe interponerse caución á arbitrio de buen varón, y no varía, si el padre quiso que los hijos herederos habitasen juntamente con la esposa legataria.

12. ULPIANO; Comentarios á Sabino, libro XVIII.—Si se hubiera dejado el usufructo de unos mismos vasos, no será necesaria la caución del Senadoconsulto, sino aquella sola, «de que usufructuará á arbitrio de buen varón». Si, pues, fueron entregados para usufructuarlos, nadie duda que no se hacen de aquel que los recibió; porque no son entregados para que el dominio se separe de aquel que los entrega, sino para que los usufructúe el legatario. Luego, no haciéndose del usufructuario los vasos, pueden ser vindicados por el propietario, no habiéndose dado la caución. Se ha de ver respecto á la condición, si podrá tener lugar; y es sabido que nadie puede reclamar por la condición su propia cosa, sino contra el ladrón.

LIBER OCTAVUS

TIT. I

DE SERVITUTIBUS

[Cf. Cod. III. 34.]

1. MARCIANUS libro III. (4) Regularum.—Servitutes aut personarum sunt, ut usus et usufructus, aut rerum, ut servitutes rusticorum praediorum et urbanorum.

2. ULPIANUS libro XVII. ad Edictum.—Unus ex dominis communium aedium servitutem imponere non potest.

(1) mutatur, Hal.
(2) se, inserta Hal.

LIBRO OCTAVO

TÍTULO I

DE LAS SERVIDUMBRES

[Véase Cód. III. 34.]

1. MARCIANO; Reglas, libro III.—Las servidumbres ó son personales, como el uso y el usufructo, ó reales, como las servidumbres de los predios rústicos y urbanos.

2. ULPIANO; Comentarios al Edicto, libro XVII.—Uno solo de los dueños de casas comunes no puede imponerles servidumbre.

(3) a fure, Vulg.
(4) II., Hal.

3. PAULUS libro XXI. ad Edictum.—Servitutes praediorum aliae in solo, aliae in superficie consistunt.

4. PAPINIANUS libro VII. Quaestionum.—Servitutes ipso quidem iure neque ex tempore, neque ad tempus, neque sub conditione, neque ad certam conditionem, verbi gratia: «quamdiu volam», constitui possunt; sed tamen si haec adiiciantur pacti vel per doli exceptionem occurreretur contra placita servitutem vindicanti. Idque et Sabinum respondisse Cassius retulit, et sibi placere.

§ 1.—Modum adiacere servitutibus posse constat, veluti quo genere vehiculi agatur, vel non agatur, veluti ut equo duntaxat, vel ut certum pondus vehatur, vel grex ille (1) transducatur, aut carbo portetur.

§ 2.—Intervalla dierum et horarum non ad temporis causam, sed ad modum pertinent iure constitutae servitutis.

5. GAIUS libro VII. ad Edictum provinciale.—Via, iter, actus, ductus aquae (2) iisdem fere modis constituitur, quibus et usumfructum constitui diximus.

§ 1.—Usus servitutum temporibus secerni potest, forte ut quis post horam tertiam usque in horam decimam eo iure utatur, vel ut alternis diebus utatur.

6. PAULUS libro XXI. ad Edictum.—Ad certam partem fundi servitus tam remitti, quam constitui potest.

7. [8.] PAULUS libro XIII. (3) ad legem Iuliam et Papiam.—Ius cloacae mittendae (4) servitus est.

8. [7.] PAULUS libro XV. ad Plautium.—Ut pomum decerpere liceat, et ut spatari, et ut coenare in alieno possimus, servitus imponi non potest.

§ 1.—Si praedium tuum mihi serviat, sive ego partis praedii tui dominus esse coepero, sive tu mei, per partes servitus retinetur, licet ab initio per partes acquiri non poterit.

9. CELSUS libro V. Digestorum.—Si cui simplicius (5) via per fundum cuiuspiam cedatur vel relinquatur, in infinito, videlicet per quamlibet eius partem ire, agere licebit, civiliter modo. Nam quaedam in sermone tacite excipiuntur, non enim per villam ipsam, nec per medias vineas ire, agere sinendus est, quum id aequo commode per alteram partem facere possit minore servientis fundi detrimento. Verum constitit, ut qua primum viam direxisset, ea demum ire, agere deberet, nec amplius mutandae eius potestatem haberet; sicuti Sabino quoque videbatur, qui argumento rivi utebatur, quem primo qualibet ducere licuisset, posteaquam ductus esset, trans-

3. PAULO; Comentarios al Edicto, libro XXI.—Las servidumbres de los predios, unas radican en el suelo, otras en lo edificado.

4. PAPINIANO; Cuestiones, libro VII.—Las servidumbres no pueden ciertamente constituirse en estricto derecho ni desde cierto tiempo, ni hasta cierto tiempo, ni bajo condición, ni hasta cierta condición, por ejemplo: «hasta cuando yo quiera»; pero, sin embargo, si se añadieran estas cosas, se opondrá la excepción del pacto ó la del dolo al que contra lo establecido vindicase la servidumbre. Y esto refirió Cassio que respondió también Sabino, y que á él le parece bien.

§ 1.—Es sabido que puede añadirse modo á la servidumbre, por ejemplo, con qué género de vehiculo se transporte, ó no se transporte, ó bien que la conducción se haga solamente con caballo, ó de cierto peso, ó que se lleve de tránsito determinado rebaño, ó que se portee carbón.

§ 2.—Los intervalos de los días y de las horas no se refieren á la causa del tiempo, sino al modo de la servidumbre constituida por derecho.

5. GAYO; Comentarios al Edicto provincial, libro VII.—Las servidumbres de camino, paso, conducción, y acueducto, se constituyen casi de los mismos modos que hemos dicho se constituye también el usufructo.

§ 1.—El uso de las servidumbres puede distribuirse por tiempos, por ejemplo, para que use uno de tal derecho después de la hora tercera hasta la hora décima, ó para que use en días alternos.

6. PAULO; Comentarios al Edicto, libro XXI.—La servidumbre puede así remitirse, como constituirse sobre determinada parte del fundo.

7. [8.] EL MISMO; Comentarios á la ley Julia y Papia, libro XIII.—El derecho de verter una cloaca es una servidumbre.

8. [7.] EL MISMO; Comentarios á Plaucio, libro XV.—No puede imponerse servidumbre para que sea lícito coger fruta, y podamos pasear, y cenar en predio ajeno.

§ 1.—Si tu predio me prestara servidumbre, ya sea que yo comencare á ser dueño de parte de tu predio, ya sea que tú de una del mío, retiénese la servidumbre por partes, aunque en un principio no podrá adquirirse por partes.

9. CELSO; Digesto, libro V.—Si á alguien se le cediera ó dejase simplemente camino por el fundo de cualquiera, le será lícito pasar y conducir por tiempo indefinido, á saber, por cualquier parte del mismo, con tal que sea con arreglo á derecho. Porque en la expresión se exceptúan tácitamente algunas cosas, pues no se ha de dejar pasar, ni conducir por la misma casa, ni por medio de las viñas, como quiera que pueda hacer esto con igual comodidad por otra parte con menor daño del fundo sirviente. Pero fué constante, que por donde primeramente hubiese dirigido el camino, por allí debiese pasar y conducir en lo sucesivo, sin que tuviera facultad para cambiarlo otra vez;

(1) res illae, Vulg.

(2) aquaeductus, Hal.; haustus aquae, Vulg.

(3) XIV., Hal.; en el mismo se leen las palabras del fragmento 8. en el fragm. 7., y vice versa.

(4) immittendae, Hal. Vulg.

(5) Taur.; simplici usu, Fl., Br.

ferre non liceret; quod et in via servandum esse verum est.

10. IDEM libro XVIII. *Digestorum*.—Si iter legatum sit, qua (1), nisi opere facto, iri non possit, licere fodiendo, substruendo iter facere, Proculus ait.

11. MODESTINUS libro VI. *Differentiarum*.—Pro parte domini servitatem acquiri non posse, vulgo traditur. Et ideo si quis fundum habens viam stipuletur, et partem fundi sui postea alienet, corrumpit stipulationem in eum casum deducendo, a quo stipulatio incipere non possit. Pro parte quoque neque legari, neque adimi via potest, et si id factum est, neque legatum, neque ademptio valet.

12. JAVOLENUS libro IV. *Epistolarum* (2).—Non dubito, quin fundo municipum per servum recte servitus acquiratur.

13. POMPONIUS libro XIV. *ad Quintum Mucium*.—Si tam angusti loci demonstratione facta via concessa fuerit, ut neque vehiculum, neque iumentum ea inire (3) possit, iter magis, quam via aut actus acquisitus videbitur; sed si iumentum ea duci poterit, non etiam vehiculum, actus videbitur acquisitus.

14. PAULUS libro XV. *ad Sabinum*.—Servitutes praediorum rusticorum, etiamsi corporibus accedunt, incorporales tamen sunt, et ideo usu non capiuntur, vel ideo, quia tales sunt servitutes, ut non habeant certam continuamque possessionem; nemo enim tam perpetuo, tam continenter ire potest, ut nullo momento possessio eius interpellari videatur. Idem et in servitutibus praediorum urbanorum observatur.

§ 1.—Servitus itineris ad sepulcrum privati iuris manet, et ideo remitti domino fundi servientis potest; et acquiri etiam post religionem sepulcri haec servitus potest.

§ 2.—Publico loco interveniente, vel via publica, haustus servitus imponi potest, aquaeductus non potest; a principe autem peti solet, ut per viam publicam aquam ducere sine incommodo publico liceat. Sacri et religiosi loci inventus etiam itineris servitutem impedit, quum servitus per ea loca nulli deberi potest.

15. POMPONIUS libro XXXIII. *ad Sabinum*.—Quoties nec hominum, nec praediorum servitutes sunt, quia nihil vicinorum interest, non valet; veluti ne per fundum tuum eas, aut ibi consistas; et ideo si mihi concedas, ius tibi non esse fundo tuo uti frui, nihil agitur, aliter atque si concedas

según así parecía también á Sabino, que se valia del argumento de la corriente de agua, la que en un principio habia sido licito conducirla por cualquier parte, y después que hubiese sido guiada no era licito cambiarla; lo cual es verdad que también se ha de observar respecto á un camino.

10. EL MISMO; *Digesto, libro XVIII*.—Si se hubiera legado un paso, por donde no se pudiera transitar sin haberse hecho obras, dice Próculo, que es licito abrir el paso cavando ó terraplenando.

11. MODESTINO; *Diferencias, libro VI*.—Dícese vulgarmente, que no puede adquirirse una servidumbre en proporción de parte de dominio. Y por esto, si teniendo alguien un fundo estipulara un camino, y después enagenase parte de su fundo, invalida la estipulación reduciéndola á un caso en el que la estipulación no podía tener comienzo. Tampoco se puede ni legar, ni quitar en parte un camino, y si se hizo esto, ni vale el legado, ni la supresión.

12. JAVOLENO; *Epistolas, libro IV*.—No dudo que por medio de un esclavo se adquiriera debidamente una servidumbre para un fundo municipal.

13. POMPONIO; *Comentarios á Quinto Mucio, libro XIV*.—Si se hubiere concedido un camino, habiéndose hecho señalamiento de un lugar tan estrecho, que no pueda pasar por él ni vehiculo, ni caballería, se entenderá que más bien se adquirió paso, que camino ó conducción; pero si por él pudiera conducirse una caballería, pero no también un vehiculo, se entenderá adquirida la conducción.

14. PAULO; *Comentarios á Sabino, libro XV*.—Las servidumbres de los predios rústicos, aunque son inherentes á cosas corporales, son no obstante incorporales, y por eso no se adquieren por el uso, ó bien porque las servidumbres son tales, que no tienen cierta y continuada posesión; porque nadie puede transitar tan perpétua y continuadamente, que parezca que en ningún momento se interrumpe su posesión. Lo mismo se observa también respecto á las servidumbres de los predios urbanos.

§ 1.—La servidumbre de paso á un sepulcro permanece siendo de derecho privado, y por esto puede perdonársele al dueño del fundo sirviente; y puede adquirirse esta servidumbre aun después de hecho religioso el sepulcro.

§ 2.—Mediando lugar ó camino público puede imponerse la servidumbre de sacar agua, pero no se puede imponer la de acueducto; mas suele pedirse al Príncipe que sea licito conducir el agua por camino público sin incomodidad del público. La mediación de lugar sagrado y de religioso impide también la servidumbre de paso, porque á nadie se le puede deber servidumbre por medio de estos lugares.

15. POMPONIO; *Comentarios á Sabino, libro XXXIII*.—Cuando las servidumbres no son á favor de los hombres, ni de los predios, porque nada interesa á los vecinos, no son válidas; por ejemplo, que no pases por tu fundo, ó no te detengas en él; y por lo tanto, si me concedieras que no tie-

(1) quo, *Uulg.*

(2) ἐπιστολῶν, *Hal.*

(3) in ea ire, *conjetura Br.*

mihi, ius tibi non esse in fundo tuo aquam quærere minuendae aquae meae gratia.

§ 1.—*Servitutum non ea natura est, ut aliquid faciat quis, veluti viridia (1) tollat, aut amoeniorem prospectum praestet, aut in hoc, ut in suo pingat, sed ut aliquid patiat, aut non faciat.*

16. IULIANUS libro XLIX. *Digestorum*.—Ei, qui pignori fundum accepit, non est iniquum, utilem petitionem servitutis dari, sicuti ipsius fundi utilis petitio dabitur. Idem servari convenit et in eo, ad quem vectigalis fundus pertinet.

17. POMPONIUS libro singulari *Regularum*.—Viae, itineris, actus, aquaeductus pars in obligationem deduci non potest, quia usus eorum indivisus est (2); et ideo si stipulator decesserit pluribus heredibus relictis, singuli solidam (3) viam petunt, et si promissor decesserit pluribus heredibus relictis, a singulis heredibus solida petitio est.

18. PAULUS libro XXXI. *Quaestionum Papiniani notat* (4).—In omnibus servitutibus, quae additione confusae sunt, responsum est, doli exceptionem nocituram legatario, si non patiat eas iterum imponi.

19. LABEO libro IV. *Posteriorum a Iavoleno epitomatarum* (5).—Ei fundo, quem quis vendat, servitutem imponi, etsi non utilis sit, posse existimo; veluti si aquam alicui dedere (6) ducere non expediret, nihilo minus constitui ea servitus possit; quaedam enim debere (7) habere possumus, quamvis ea nobis utilia non sunt.

20. IAVOLENUS libro V. ex *Posterioribus Labeonis*.—Quoties via, aut aliquid ius fundi cemeretur, cavendum putat esse Labeo, por te non fieri, quo minus eo iure uti possit, quia nulla eiusmodi iuris vacua traditio esset. Ego puto, usum eius pro iuris traditione possessionis accipiendum esse; ideoque et interdicta veluti possessoria constituta sunt.

TIT. II

DE SERVITUTIBUS PRAEDIORUM URBANORUM

1. [21.] (8) PAULUS libro XXI. *ad Edictum*.—Si intercedat solum publicum, vel via publica, neque itineris actusve, neque altius tollendi servitutes impedit, sed immittendi, protegendi, prohi-

(1) viridaria, acertadamente la *Vulg.*; véase § 4. l. 13. de usu-fructu etc. VII. 1.

(2) Cramer (en: *Hugo civil. Magaz.* VI. 1.) opina que corresponden aquí las siguientes palabras, que, leídas en un antiquísimo código, fueron publicadas por Arnolfo Ferronio (*Commentariorum ad consuetudines Burdigalensium libri II.*—Título 8: artículo 2.); et servitutes dividi non possunt, nam earum usus ita connexus est, ut qui eum patiat, naturam eius corrumpat.

nes derecho á usufructuar tu fundo, nada se hace, y al contrario si me concedieras que no tienes el derecho de buscar agua en tu fundo para no disminuir mi agua.

§ 1.—No es la naturaleza de las servidumbres que alguien haga alguna cosa, por ejemplo, levantar jardines, ó proporcione una vista más amena, ó que pinte en su propiedad, sino que tolere alguna cosa, ó no la haga.

• 16. JULIANO; *Digesto*, libro XLIX.—No es injusto que al que recibió un fundo en prenda se le dé la petición útil de una servidumbre, así como se le dará la petición útil del mismo fundo. Lo mismo conviene que se observe también respecto á aquel á quien pertenece un fundo tributario.

17. POMPONIO; *Reglas*, libro único.—No se puede comprender en una obligación parte del camino, paso, conducción ó acueducto, porque es indiviso el uso de estas cosas; y por lo tanto, si hubiere fallecido el estipulante habiendo dejado muchos herederos, cada uno reclama todo el camino, y si hubiere fallecido el promotor habiendo dejado muchos herederos, hay la petición de la totalidad contra cada uno de los herederos.

18. PAULO; *Nota al libro XXXI. de las Cuestiones de Papiniano*.—Se respondió, que en todas las servidumbres, que se han confundido por la adición, la excepción de dolo habrá de perjudicar al legatario, si no permitiera que de nuevo sean impuestas.

19. LABEON; *Obras póstumas compendiadas por Javoleno*, libro IV.—Opino que al fundo que cualquiera venda puede imponérsle una servidumbre, aunque no sea útil; por ejemplo, si no importara conceder á alguien el conducir agua, puede, no obstante, constituirse esta servidumbre; porque podemos deber tener algunas cosas, aunque éstas no nos sean útiles.

20. JAVOLENO; *Doctrina de las obras póstumas de Labeon*, libro V.—Siempre que se comprase la servidumbre de camino, ó algún derecho de un fundo, opina Labeon, que se ha de dar caución de que por tí no se hará de modo que no pueda usarse de este derecho, porque sería nula la vana entrega de semejante derecho. Yo opino, que su uso se ha de admitir en lugar de la entrega del derecho de posesión; y por esto se han establecido también los interdictos cuasi posesorios.

TÍTULO II

DE LAS SERVIDUMBRES DE LOS PREDIOS URBANOS

1. [21.] PAULO; *Comentarios al Edicto*, libro XXI.—Si mediara suelo público, ó vía pública, esto no impide ni las servidumbres de paso ó de conducción, ni la de levantar más alto, pero impi-

(8) in solidum, *Hal. Vulg.*

(4) Papinianus notat, *Vulg.*

(5) Antiguamente en el código *Fl.*, Iavoleni epitomatarum, *Br.*

(6) dedere, omitenla *Hal. Vulg.*;—debere, se lee en otras ediciones.—*N. del T.*

(7) debere, omitenla *Hal. Vulg.*

(8) *Hal. agrega este fragmento al título anterior.*

ciendi (1), item fluminum et stillicidiorum servitutem impedit, quia coelum, quod supra id solum intercedit, liberum esse debet.

§ 1.—Si usufructus tuus sit, aedium proprietates mea, quae onera vicini sustinere debeant, mecum in solidum agi potest, tecum nullo modo.

2. [1.] GAIUS libro VII. ad Edictum provinciale.—Urbanorum praediorum iura talia sunt: altius tollendi et (2) officiendi luminibus vicini, aut non extollendi; item stillicidium avertendi in tectum vel aream vicini, aut non avertendi; item immittendi tigna in parietem vicini, et denique proficiendi protegendive, ceteraque istis similia.

3. [2.] ULPIANUS libro XXIX. ad Sabinum.—Est et haec servitus, ne prospectui officiat.

4. [3.] PAULUS libro II. Institutionum.—Luminum in servitute constituta id acquisitum videtur, ut vicinus lumina nostra excipiat. Quum autem servitus imponitur, ne luminibus officiat, hoc maxime adepti videmur, ne ius sit vicino, invitis nobis altius aedificare, atque ita minuire lumina nostrorum aedificiorum.

5. [4.] ULPIANUS libro XVII. ad Edictum.—Invitum autem in servitutibus accipere debemus non eum, qui contradicit, sed eum, qui non consentit. Ideo Pomponius libro quadragesimo (3) et infantem, et furiosum invitos recte dici ait; non enim ad factum, sed ad ius servitutis haec verba referuntur.

6. [5.] GAIUS libro VII. ad Edictum provinciale.—Haec autem iura similiter, ut rusticorum quoque praediorum, certo tempore non utendo pereunt; nisi quod haec dissimilitudo est, quod non omnimodo pereunt non utendo, sed ita, si vicinus simul libertatem usucapiat, veluti si aedes tuae aedibus meis serviant, ne altius tollantur, ne luminibus mearum aedium officiat, et ego per statutum tempus fenestras meas praefixas (4) habuero vel obstruxero, ita demum ius meum amitto, si tu per hoc tempus aedes tuas altius sublatas habueris; alioquin si nihil novi feceris, retineo servitutem. Item si tigni immissi aedes tuae servitutem debent, et ego exemero tignum, ita demum amitto ius meum, si tu foramen, unde exemptum est tignum, obturaveris, et per constitutum tempus ita habueris; alioquin si nihil novi feceris, integrum ius suum (5) permanet.

7. [6.] POMPONIUS libro XXVI. ad Quintum

de la servidumbre de apoyar las vigas, la de cobertizo, la de voladizo, y también la de recibir el agua de los canalones y la de los tejados, porque el cielo que hay sobre aquel suelo debe estar despejado.

§ 1.—Si fuera tuyo el usufructo, y mía la propiedad de las casas, que deban soportar la carga del vecino, puede reclamarse por todo contra mí, y de ningún modo contra tí.

2. [1.] GAYO; *Comentarios al Edicto provincial, libro VII.*—Las servidumbres de los predios urbanos son estas: levantar más alto y perjudicar las luces del vecino, ó no levantar más alto; también verter las aguas del tejado sobre techo ó suelo del vecino, ó no verterlas; asimismo apoyar las vigas en pared del vecino, y finalmente hacer voladizo ó cobertizo, y otras semejantes á estas.

3. [2.] ULPIANO; *Comentarios á Sabino, libro XXIX.*—Hay también esta servidumbre, la de que no se impida la vista.

4. [3.] PAULO; *Instituta, libro II.*—En la constitución de la servidumbre de luces considérase adquirido esto, que el vecino reciba luces para nosotros. Mas cuando se impone la servidumbre de que no se impidan las luces, parece que principalmente hemos adquirido esto, que no tenga derecho el vecino para edificar más alto contra nuestra voluntad, y de este modo disminuir las luces de nuestros edificios.

5. [4.] ULPIANO; *Comentarios al Edicto, libro XVII.*—Mas en las servidumbres debemos considerar contrariado en su voluntad no á aquel que contradice, sino á aquel que no consiente. Y por esto dice Pomponio en el libro cuadragésimo, que con razón se considera tanto al infante como al furioso contrariados en su voluntad; porque estas palabras se refieren no al hecho, sino al derecho de la servidumbre.

6. [5.] GAYO; *Comentarios al Edicto provincial, libro VII.*—Pero estas servidumbres, del mismo modo que también las de los predios rústicos, se extinguen no usándolas cierto tiempo; salvo que hay esta diferencia, que no perecen en todos casos por el no uso, sino de esta manera, si el vecino usucapiase al mismo tiempo la libertad, por ejemplo, si tus casas prestasen á mis casas la servidumbre de no ser levantadas más alto, para que no se perjudique á las luces de mis casas, y yo hubiere tenido clavadas ó obstruyere mis ventanas durante el tiempo establecido, pierdo mi derecho solamente si tú durante este tiempo hubieres tenido levantadas más alto tus casas; de otra suerte, si nada nuevo hubieres hecho, retengo la servidumbre. Igualmente, si tus casas deben la servidumbre de cargar sobre ellas una viga, y yo hubiere sacado la viga, pierdo mi derecho únicamente si tú hubieres tapiado el agujero de donde se sacó la viga, y así lo hubieres tenido durante el tiempo establecido; de otra manera, si no hubieres hecho nada nuevo, permanece íntegro su derecho.

7. [6.] POMPONIO; *Comentarios á Quinto Mu-*

(1) Hal.; prohibendi, Fl.

(2) aut, otros en Hal.

(3) X., Vulg.

(4) Hal. Vulg.; perfixas, Fl.

(5) meum, Hal. Vulg.

Mucium.—Quod autem aedificio meo me posse consequi, ut libertatem usucaperem, dicitur, idem me non consecuturum, si arborem eodem loco sitam habuissem, Mucius ait; et recte, quia non ita in suo statu et loco maneret arbor, quemadmodum paries, propter motum naturalem arboris.

8. [7.] GAIUS *libro VII. ad Edictum provinciale.*—Parietem, qui naturaliter ratione communis est, alterutri vicinorum demoliendi eum et reficiendi ius non est, quia non solus dominus est.

9. [8.] ULPIANUS *libro LIII. (1) ad Edictum.*—Cum eo, qui tollendo obscurat vicini aedes, quibus non serviat, nulla competit actio.

10. [9.] MARCELLUS (2) *libro IV. Digestorum.*—Gaurus (3) Marcello: binas aedes habeo, alteras tibi lego, heres aedes alteras altius tollit, et luminibus tuis officit; quid cum illo agere potes, et an interesse putes, suas aedes altius tollat, an hereditarias? Et de illo quaero, an per alienas aedes accessum heres ad eam rem, quae legatur, praestare debet, sicut solet quaeri, quum usufructus loci legatus est, ad quem locum accedi, nisi per alienum non potest? Marcellus respondit (4): qui binas aedes habebat, si alteras legavit, non dubium est, quin heres alias possit altius tollendo obscurare lumina legatarum aedium; idem dicendum est, si alteri aedes, alteri aliarum usumfructum legaverit. Non autem semper simile est itineris argumentum, quia sine accessu nullum est fructus legatum, habitare autem potest et aedibus obscuratis. Ceterum usufructu loci legato etiam accessus dandus est, quia et haustu relicto iter quoque ad hauriendum praestaretur. Sed ita officere luminibus et obscurare legatas aedes conceditur, ut non penitus lumen recludatur, sed tantum relinquatur, quantum sufficit habitantibus in usus diurni moderatione.

11. [10.] ULPIANUS *libro I. de officio Consulis.*—Qui luminibus vicinorum officere, aliudve quid facere contra commodum eorum vellet, sciet se formam ac statum antiquorum aedificiorum custodire debere.

§ 1.—Si inter te et vicinum tuum non convenit, ad quam altitudinem extolli aedificia (5), quae facere instituisti, oporteat, arbitrum accipere poteris.

12. [11.] IAVOLENUS *libro X. ex Cassio.*—Aedificia, quae servitutem patiantur, ne quid altius tollatur, viridia (6) supra eam altitudinem habere possunt; at si de prospectu est, eaque obstatum sunt, non possunt.

13. [12.] PROCULUS *libro II. Epistolarum* (7).

cio, libro XXVI.—Mas lo que se dice que puedo conseguir para un edificio mío, que yo gane por usucapión su libertad, dice Mucio que no lo conseguiré lo mismo, si yo hubiese tenido plantado un árbol en el mismo lugar; y con razón, porque el árbol no permanecería en su estado y lugar, así como la pared, por el natural movimiento del árbol.

8. [7.] GAYO; *Comentarios al Edicto provincial, libro VII.*—Ninguno de los vecinos tiene el derecho de demoler y de reedificar la pared, que por razón natural es común, porque no es su único dueño.

9. [8.] ULPIANO; *Comentarios al Edicto, libro LIII.*—Contra aquel que levantando las suyas quita luces á las casas del vecino, á las que no presen- te servidumbre, no compete ninguna acción.

10. [9.] MARCELO; *Digesto, libro IV.*—Consultó Gauró á Marcelo: tengo dos casas, te lego una, el heredero levanta más alto la otra casa, y perjudica á tus luces; ¿qué acción puedes ejercitar contra él? ¿Y juzgas acaso que hay diferencia si levanta la suya, ó la heredada? También te pregunto sobre esto, ¿acaso el heredero debe dar entrada por las casas ajenas á la cosa aquella que se legó, como suele preguntarse, cuando se legó el usufructo de un lugar al cual no puede tenerse acceso sino por otro ajeno? Marcelo respondió: si el que tenía dos casas, legó una, no hay duda que levantando más alto la otra pueda el heredero quitar las luces de la casa legada; lo mismo se ha de decir, si á uno hubiere legado una casa, y á otro el usufructo de otra. Mas no siempre es semejante el argumento de la servidumbre de paso, porque sin entrada es nulo el legado de usufructo, pero puede uno habitar también en las casas obscuras. Por lo demás, legado el usufructo de algún lugar, también se ha de dar acceso á él, porque también cuando se ha dejado la servidumbre de tomar agua se prestaría igualmente la de paso para sacarla. Pero se concede perjudicar á las luces y obscurecer las casas legadas de modo que no se les prive en absoluto de luz, sino que se les deje tanta cuanta basta á los habitantes para un moderado uso durante el día.

11. [10.] ULPIANO; *Del cargo de Cónsul, libro I.*—El que quiera perjudicar á las luces de los vecinos, ó hacer otra cualquier cosa contra la comodidad de éstos, ha de saber que debe conservar la forma y el estado de los edificios antiguos.

§ 1.—Si entre tí y tu vecino no se convino hasta qué altura deban levantarse los edificios, que determinaste construir, podrás nombrar árbitro.

12. [11.] EL MISMO; *Doctrina de Cassio, libro X.*—Los edificios que están gravados con la servidumbre de que no se levanten más alto, pueden tener jardines sobre aquella altura; pero si la servidumbre es la de vista, y aquellos la han de impedir, no pueden.

13. [12.] PRÓCULO; *Epístolas, libro II.*—Cierto

(1) V., Hal.

(2) Gaius, Vulg.

(3) Scaurus, Hal.; Gaurus Marcello, omítelas la Vulg.

(4) respondi, Hal.

(5) Hal. Vulg.; aedificio, Fl.

(6) Véase la nota 1. á la l. 15. del tit. precedente, página 535.

(7) Libro I., ἐπιστολῶν, Hal.

—Quidam Hiberus (1) nomine, qui habet post horrea mea insulam, balnearia fecit secundum parietem communem; non licet autem tubulos habere admotos ad parietem communem, sicuti ne parietem quidem suum per (2) parietem communem. De tubulis eo amplius hoc iuris (3) est, quod per eos flamma torretur (4) paries; qua de re volo cum Hiberio loquaris, ne rem illicitam faciat. Proculus respondit: nec Hiberum pro ea re dubitare puto, quod rem non permissam facit tubulos secundum communem parietem extruendo.

§ 1.—Parietem communem incrustare licet secundum Capitonis sententiam, sicut licet mihi pretiosissimas picturas habere in pariete communi; ceterum si demolitus sit vicinus, et ex stipulatu actione damni infecti agatur, non pluris, quam vulgaria tectoria aestimari debent. Quod observari et in incrustatione oportet.

14. [13.] PAPIRIUS IUSTUS *libro I. de Constitutionibus* (5). — Imperatores Antoninus et Verus Augusti rescripserunt, in area, quae nulli servitutem debet, posse dominum vel alium voluntate eius aedificare intermisso legitimo spatium a vicina insula.

15. [14.] ULPIANUS *libro XXIX. ad Sabinum*. — Inter servitutes, ne luminibus officiat, et ne prospectus (6) offendatur, aliud et aliud observatur, quod in prospectu plus quis habet, ne quid ei officiat ad gratiorem prospectum et liberum, in luminibus autem non officere (7), ne lumina cuiusquam obscuriora fiant; quodcumque igitur faciat ad luminis impedimentum, prohiberi potest, si servitus debeat; opusque ei novum nuntiari potest, si modo sic faciat, ut lumini noceat.

16. [15.] PAULUS *libro II. Epitomarum* (8) *Alfeni Digestorum*. — Lumen id est, ut coelum videretur; et interest inter lumen et prospectum, nam prospectus etiam ex inferioribus locis est, lumen ex inferiore loco esse non potest.

17. [16.] ULPIANUS *libro XXIX. ad Sabinum*. — Si arborem ponat, ut lumini officiat, aequo dicendum erit, contra impositam servitutem eum facere; nam et arbor efficit, quo minus coeli videri possit. Si tamen id, quod ponitur, lumen quidem nihil impedit, solem autem auferat, si quidem eo loci, quo gratum erat eum non esse, potest dici, nihil contra servitutem facere; sin vero heliocamino vel solario, dicendum erit, quia umbram facit in loco, cui sol fuit necessarius, contra servitutem impositam fieri.

§ 1.—Per contrarium si deponat aedificium, vel arboris ramos, quo facto locus opacus quondam coepit solis esse plenus, non facit contra servitutem; hanc enim debuit, ne luminibus officiat, nunc non luminibus officit, sed plus aequo lumen facit.

sugeto llamado Hiberio, que tiene una casa detrás de mis trojes, hizo un balneario adosado á la pared común; pero no le es lícito tener los tubos arrimados á la pared común, así como tampoco ciertamente una pared suya en la pared común. Respecto de los tubos hay además esta razón de derecho, que por ellos se calcina con la llama la pared; sobre cuyo particular quiero que hables con Hiberio, para que no haga cosa ilícita. Proculo respondió: opino que sobre este asunto tampoco duda Hiberio, que hace cosa no permitida fabricando los tubos adosados á la pared común.

§ 1.—Según el parecer de Capitón es lícito hacer incrustaciones en la pared común, así como me es lícito tener en una pared común pinturas muy preciosas; pero si el vecino la hubiera demolido, y en virtud de lo estipulado se ejercitara la acción del daño temido, no deben estimarse mas que los revoques comunes. Lo que también debe observarse respecto á las incrustaciones.

14. [13.] PAPIRIO JUSTO; *De las Constituciones, libro I.*—Los Emperadores Antonino y Vero, Augustos, contestaron por rescripto, que en el solar, que á nadie debe servidumbre, puede su dueño, ú otro con la voluntad de éste, edificar, dejando el espacio legal entre la casa vecina.

15. [14.] ULPIANO; *Comentarios á Sabino, libro XXIX.*—Entre las servidumbres de no perjudicar á las luces y de no privar de la vista observase esta diferencia, que en la de vista tiene uno además el que no se le oponga cosa alguna á la vista más agradable y libre, pero en la de no perjudicar á las luces, que no se oscurezcan las luces de alguno; así pues, puede prohibirse cualquier cosa que uno haga para impedir las luces, si se debiera la servidumbre; y puede denunciársele una obra nueva, si acaso la hiciera de suerte que perjudique á la luz.

16. [15.] PAULO; *Digesto de Alfeno compendio, libro II.*—La servidumbre de luz es esto, que se vea el cielo; y entre la de luz y la de vista hay diferencia, porque hay la de vista aun respecto de lugares inferiores, y la de luz no puede existir con relación á un lugar inferior.

17. [16.] ULPIANO; *Comentarios á Sabino, libro XXIX.*—Si alguien plantara un árbol de modo que perjudicase á la luz, se habrá de decir igualmente, que obra contra la servidumbre impuesta; porque también el árbol hace que pueda verse menos cielo. Pero si lo que se pone en nada impidiera realmente la luz, sino que quitara el sol, si ciertamente se puso en un lugar en que era grato que no hubiese sol, puede decirse que nada hace uno contra la servidumbre; pero si en una estufa ó solana, se habrá de decir, que se obra contra la servidumbre impuesta, porque hace sombra en un lugar para el que el sol fué necesario.

§ 1.—Por el contrario, si derribase el edificio, ó cortara las ramas del árbol, con cuyo hecho comenzó á estar lleno de sol el lugar en otro tiempo sombrío, no obra contra la servidumbre; porque debió ésta, la de no perjudicar á las luces, y ahora no perjudica á las luces, sino que da más luz que la debida.

(1) Iberius, Hal.

(2) super, Vulg.

(3) ius, Vulg.

(4) inflammaretur, otros en Hal.

(5) Constitutionum, Hal.

(6) Hal. Vulg.; prospectui, Fl.

(7) non officere, omitelas Hal.

(8) v. ἀποτόμῃ, Hal.

§ 2.—Interdum dici potest, eum quoque, qui tollit aedificium vel deprimit, luminibus officere, si forte κατά ἀντανάκλασιν (1) [per repercussionem], vel pressura quadam lumen in eas aedes devolvatur.

§ 3.—Haec lex traditionis, «stillicidia uti nunc sunt, ut ita sint», hoc significat, impositam vicinis necessitatem stillicidiorum excipiendorum, non illud, ut etiam ontor stillicidia suscipiat aedificiorum vicinorum; hoc igitur pollicetur venditor, sibi quidem stillicidiorum servitutem deberi, se autem nulli debere.

§ 4.—Quae de stillicidio scripta sunt, etiam in ceteris servitutibus accipienda sunt, si in contrarium nihil nominatim actum est.

18. [17.] POMPONIUS libro X. ad Sabinum.—Si fistulae, per quas aquam ducas, aedibus meis applicatae damnum mihi dent, in factum actio mihi competit; sed et damni infecti stipulari a te potero.

19. [18.] PAULUS libro VI. ad Sabinum.—Fistulam iunctam parieti communi, quae aut ex castello, aut ex coelo aquam capit, non iure haberi Proculus ait; sed non posse prohiberi vicinum, quo minus balneum habeat secundum parietem communem, quamvis humorem capiat paries, non magis, quam si vel in triclinio suo, vel in cubiculo aquam effunderet. Sed Neratius ait, si talis sit usus tepidarii, ut assiduum humorem habeat, et id noceat vicino, posse prohiberi eum.

§ 1.—Iuxta communem parietem cameram ex figlino opere factam, si ita retineatur, ut etiam sublato pariete maneat, si modo non impediatur refectionem communis parietis, iure haberi licet.

§ 2.—Scalas posse me ad parietem communem habere, Sabinus recte scribit, quia removeri hae (2) possunt.

20. [19.] IDEM libro XV. ad Sabinum.—Servitutes, quae in superficie consistunt, possessione retinentur; nam si forte ex aedibus meis in aedes tuas tignum immissum habuero, hoc ut immissum habeam, per causam tigni possideo habendi consuetudinem (3). Idem eveniet, et si moenium in tuum immissum habuero, aut stillicidium in tuum proiecero, quia in tuo aliquid utor, et sic (4) quasi facto quodam possideo.

§ 1.—Si domo mea altior area tua esset, tuque mihi per aream tuam in domum meam ire, agere cessisti, nec ex plano aditus ad domum meam per aream tuam esset, vel gradus vel clivos propius ianuam meam iure facere possum, dum ne quid ultra, quam quod necesse est (5), itineris causa demoliar.

§ 2.—Si sublatum sit aedificium, ex quo stillicidium cadit, ut (6) eadem specie et qualitate reponatur, utilitas exigit, ut idem intelligatur; nam alioquin, si quid strictius interpretetur, aliud est, quod sequenti loco ponitur; et ideo sub-

§ 2.—A veces puede decirse, que perjudica á las luces también el que derriba ó rebaja un edificio, si acaso por reflexión, ó por cierta presión se devolviera la luz á aquellas casas.

§ 3.—Este pacto de una entrega, «que como están ahora los estilicidios, así queden», significa esto, que ha sido impuesta á los vecinos la necesidad de recibir el agua que gotean los tejados, no que también el comprador reciba la de los edificios vecinos; así pues, el vendedor da á entender esto, que á él ciertamente se le debe la servidumbre de los estilicidios, pero que él no la debe á nadie.

§ 4.—Lo que de los estilicidios queda escrito, se ha de entender también de las demás servidumbres, si expresamente no se convino nada en contrario.

18. [17.] POMPONIO; *Comentarios á Sabino, libro X.*—Si las cañerías, por las que condujeras el agua, me causaran daño adosadas á mis casas, me compete la acción por el hecho; pero podré estipular de tí también por el daño temido.

19. [18.] PAULO; *Comentarios á Sabino, libro VI.*—Dice Próculo, que no se tiene con derecho adosada á la pared común la cañería que recibe el agua de un depósito, ó del cielo; pero que no se le puede prohibir al vecino que tenga un baño junto á la pared común, aunque la pared coja humedad, no de otra suerte que si vertiera agua en su triclinio, ó en su cámara. Pero Neracio dice, que si tal fuera el uso del baño templado, que tuviera continua humedad, y esto perjudicara al vecino, puede prohibirsele á aquél.

§ 1.—Es lícito en derecho que se tenga junto á pared común bóveda hecha de adobes, si de tal suerte se sostuviera, que permanezca aun demolida la pared, y si no impidiera la reparación de la pared común.

§ 2.—Con razón escribe Sabino, que puedo tener escaleras junto á la pared común, porque se pueden quitar.

20. [19.] EL MISMO; *Comentarios á Sabino, libro XV.*—Las servidumbres que radican en lo edificado se retienen por la posesión; porque si acaso de mis casas tuviere yo empotrada en tus casas una viga, como yo la tenga empotrada, por causa de la viga posco la costumbre de tenerla. Lo mismo sucederá, también si yo tuviere balcón avanzado sobre cosa tuya, ó sobre tu pertenencia vertiere el agua de los tejados, porque uso de algo en lo tuyo, y así poseo como por cierto hecho.

§ 1.—Si tu solar estuviese más alto que mi casa, y tú me cediste el pasar y conducir á mi casa por tu solar, y no estuviese á pie llano la entrada á mi casa por tu solar, con derecho puedo hacer gradas ó declives junto á mi puerta, con tal que no desmonte más de lo que es necesario para el paso.

§ 2.—Si se hubiera derribado el edificio del que cae el estilicidio, para ser reconstruido de la misma especie y calidad, exige la utilidad que se entiende que es el mismo; porque de otra suerte, si se interpretara algo más estrictamente, es distin-

(1) ἀνάνκλασιν, Hal.; κατά ἀντανάκλασιν, omitelas la Vulg.; vel pressura quadam, omitelas Hal.

(2) Taur. al margen; haec, en el texto.

(3) consuetudine, Vulg.

(4) Hal.; si, Fl.

(5) esset, según antigua corrección en el códice Fl., Br.

(6) et, Hal. Vulg.

lato aedificio ususfructus interit, quamvis area pars est aedificii.

§ 3.—Si servitus stillicidii imposita sit, non licet domino servientis areae ibi aedificare, ubi casitare coepisset stillicidium.

§ 4.—Si antea ex tegula casitaverit stillicidium, postea ex tabulato, vel ex alia materia casitare non potest.

§ 5.—Stillicidium, quoquo modo acquisitum sit, altius tolli potest; levior enim fit eo facto servitus, quum quod ex alto cadit (1), lenius et interdum direptum (2), nec perveniat ad locum servientem; inferius demitti non potest, quia fit gravior servitus, id est pro stillicidio flumen. Eadem causa retro duci potest stillicidium, quia in nostro magis incipiet cadere; produci non potest, ne alio loco cadat stillicidium, quam in quo posita servitus est; lenius facere poterimus, acrius non. Et omnino sciendum est, meliorem vicini conditionem fieri posse, deteriore non posse, nisi aliquid nominatim servitute imponenda immutatum fuerit.

§ 6.—Qui in area, in qua stillicidium cadit, aedificat, usque ad eum locum perducere aedificium potest, unde stillicidium cadit recte (3); sed et si in aedificio cadit stillicidium, supra aedificare ei conceditur, dum tamen stillicidium recte recipiatur.

21. [20.] POMPONIUS libro XXXIII. ad Sabinum.—Si domus tua aedificiis meis utramque servitutem deberet, ne altius tolleretur, et ut stillicidium aedificiorum meorum recipere deberet, et tibi concessero, ius esse invito me altius tollere aedificia tua, quod ad stillicidium meum attinet, sic statui debebit, ut, si altius sublati aedificiis tuis stillicidia mea cadere in ea non possint, ea ratione altius tibi aedificare non liceat; si non impediuntur stillicidia mea, liceat tibi altius tollere.

22. [21.] IULIANUS libro II. ex Minicio (4).—Qui aedificium habet, potest servitutem vicino imponere, ut non solum de his luminibus, quae in praesentia erunt, sed etiam de his, quae postea fuerint, caveat.

23. [22.] POMPONIUS libro XXXIII. ad Sabinum.—Si servitus imposita fuerit, «lumina, quae nunc sunt, ut ita sint», de futuris luminibus nihil caveri videtur; quod si ita sit cautum: «ne luminibus officiatur», ambigua est scriptura, utrum ne his luminibus officiatur, quae nunc sint (5), an etiam his, quae postea quoque fuerint. Et humanius est, verbo generali omne lumen significari, sive quod in praesenti, sive quod post tempus conventionis contigerit.

to el que se levanta en el lugar que queda; y por esto, derribado el edificio perece el usufructo, aunque el solar es parte del edificio.

§ 3.—Si se hubiese impuesto la servidumbre de estilicidio, no es lícito al dueño del solar sirviente edificar allí donde hubiese comenzado á caer el estilicidio.

§ 4.—Si antes hubiere caído de teja el estilicidio, no puede después caer de cubierta de tablas, ó de otra materia.

§ 5.—El estilicidio, de cualquier modo que haya sido adquirido, puede levantarse más alto; porque de esta manera se hace más soportable la servidumbre, porque el que cae de lo alto cae más suave y es á veces arrebatado, sin que llegue al lugar sirviente; pero no puede ponerse más bajo, porque se hace más gravosa la servidumbre, esto es, de canales en vez de estilicidio. Por la misma causa puede retirarse adentro el estilicidio, porque más bien comenzará á caer en nuestra pertenencia; no se le puede avanzar, para que no caiga el estilicidio en otro lugar que en el que está impuesta la servidumbre; y podremos hacerlo más soportable, no más gravoso. Y en general ha de saberse, que puede hacerse mejor la condición del vecino, pero no puede empeorársela, á no ser que expresamente se hubiere hecho alguna innovación al imponerse la servidumbre.

§ 6.—El que edifica en el solar en que cae el estilicidio, puede extender el edificio hasta el lugar donde el estilicidio cae perpendicularmente; pero también si el estilicidio cae en un edificio, se le concede edificar encima, con tal que, sin embargo, se reciba perpendicularmente el estilicidio.

21. [20.] POMPONIO; *Comentarios á Sabino, libro XXXIII.*—Si tu casa debiera á mis edificios una y otra servidumbre, la de no levantarse más alto, y la de que deba recibir el estilicidio de mis edificios, y yo te hubiere concedido que tuvieras derecho para levantar más alto tus edificios contra mi voluntad, por lo que atañe á mi estilicidio deberá resolverse de este modo, que si levantados más altos tus edificios no pudieran caer en ellos mis estilicios, no te sea lícito por esta razón edificar á mayor altura; y si no resultara impedimento á mis estilicios, te sea lícito levantar más alto.

22. [21.] JULIANO; *Doctrina de Minicio, libro II.*—El que tiene un edificio, puede imponer al vecino la servidumbre de que dé caución no sólo respecto á las luces que al presente existieren, sino también á aquellas que después hubiere.

23. [22.] POMPONIO; *Comentarios á Sabino, libro XXXIII.*—Si se hubiere impuesto la servidumbre «de que permanezcan las luces del mismo modo que ahora están», se considera que no se ha hecho prevención alguna respecto á las luces futuras; pero si se hubiera dispuesto así: «que no se perjudique á las luces», es ambigua la redacción respecto á si no se ha de perjudicar á las luces que hay ahora, ó tampoco á las que hubiere después. Y es más equitativo, que con una palabra general se signifiquen todas las luces, ya las que hubiere al presente, ya las que aconteciere haber después del tiempo de la convención.

(1) *Hal. Vulg.*; cadet, *Fl.*

(2) *directum Vulg.*; nec directum, *Hal.*

(3) *recte, omittenda Hal. Vulg.*

(4) *Minutio, Hal.*

(5) *Fl., Br.*; sunt, *Taur.*

§ 1.—Futuro quoque aedificio, quod nondum est, vel imponi, vel acquiri servitus potest.

24. [23.] PAULUS libro XV. ad Sabinum.—Cuius aedificium iure superius est, eius (1) est in infinito supra suum aedificium imponere, dum inferiora aedificia non graviore servitute oneret, quam pati debent.

25. [24.] POMPONIUS libro XXXIII. ad Sabinum.—Hoc, quod dictum est de immissis, locum habet ex aedificio alio in aliud; aliter enim supra alienum aedificium superius habere nemo potest.

§ 1.—Si ex tribus aedibus in loco impari positis aedes mediae superioribus serviant aedibus, inferiores autem nulli serviant, et paries communis, qui sit inter aedes inferiores et medias, altius a domino inferiorum aedium sublatus sit, iure eum altius habiturum Sabinus ait.

26. [25.] PAULUS libro XV. ad Sabinum.—In re communi nemo dominorum iure servitutis neque facere quidquam invito altero potest, neque prohibere, quo minus alter faciat (2); nulli enim res sua servit. Itaque propter immensas contentiones plerumque res ad divisionem pervenit; sed per communi dividundo actionem consequitur socius, quo minus opus fiat, aut ut id opus, quod fecit, tollat, si modo toti societati prodest opus tolli.

27. [26.] POMPONIUS libro XXXIII. ad Sabinum.—Sed si inter me et te communes sunt Titianae aedes, et ex his aliquid non iure in alias aedes meas proprias immissum sit, nempe tecum mihi agere licet, aut rem perdere. Idem fiet, si ex tuis propriis aedibus in communes meas et tuas aedes quid similiter esset proiectum; mihi enim soli tecum est actio.

§ 1.—Si in area communi aedificare velis, socius prohibendi ius habet, quamvis tu aedificandi ius habeas a vicino concessum, quia invito socio in iure (3) communi non habeas ius aedificandi.

28. [27.] PAULUS libro XV. ad Sabinum.—Foramen in imo (4) pariete conclavis vel triclinii, quod esset proluendi pavimenti causa, id neque flumen esse, neque tempore acquiri placuit. Hoc ita verum est, si in eum locum nihil ex coelo aquae veniat; neque enim perpetuam causam habet, quod manu fit; at quod ex coelo cadit, etsi non assidue fit, ex naturali tamen causa fit, et ideo perpetuo fieri existimatur. Omnes autem servitutes praediorum perpetuas causas habere debent, et ideo neque ex lacu, neque ex stagno concedi aquaeductus potest. Stillicidii quoque immittendi naturalis et perpetua causa esse debet.

29. [28.] POMPONIUS libro XXXII. ad Quin-

§ 1.—También puede imponerse ó adquirirse servidumbre á un edificio futuro, que aun no existe.

24. [23.] PAULO; *Comentarios á Sabino, libro XV.*—Aquel cuyo edificio es superior en derecho, puede levantar su edificio ilimitadamente, mientras no grave á los edificios inferiores con más onerosa servidumbre, que la que deben soportar.

25. [24.] POMPONIO; *Comentarios á Sabino, libro XXXIII.*—Esto que se ha dicho de la servidumbre de empotrar las vigas, tiene lugar de un edificio á otro; porque de otro modo, nadie puede tener sobre edificio ajeno otro superior.

§ 1.—Si de tres casas situadas en lugar desigual, la de en medio prestara servidumbre á la superior, pero la inferior á ninguna lo prestara, y por el dueño de la casa inferior se hubiese levantado más alta la pared común, que hubiera entre la casa inferior y la de en medio, dice Sabino que con derecho la tendrá más alta.

26. [25.] PAULO; *Comentarios á Sabino, libro XV.*—Ninguno de los dueños puede contra la voluntad del otro hacer cosa alguna por derecho de servidumbre en la propiedad común, ni prohibir que el otro la haga; porque á nadie le presta servidumbre su propia cosa. Y así, por causa de grandes contiendas llega á dividirse las más de las veces la cosa; pero por la acción de división de lo común consigne el socio que no se haga la obra, ó que derribe la obra que hizo, si es que á toda la sociedad conviene que se derribe la obra.

27. [26.] POMPONIO; *Comentarios á Sabino, libro XXXIII.*—Pero si las casas Ticianas nos son comunes á mi y á ti, y sin derecho se hubiera empotrado de ellas alguna viga en otras casas mías propias, ciertamente que me es lícito reclamar contra ti, ó destruir la obra. Lo mismo sucederá, si análogamente se hubiese hecho algún voladizo en tus propias casas sobre las casas comunes á mi y á ti; porque yo sólo tengo acción contra ti.

§ 1.—Si quisieras edificar en un solar común, el socio tiene el derecho de prohibirtelo, aunque tengas concedido por el vecino derecho de edificar, porque contra la voluntad de un socio no tienes derecho de edificar en la propiedad común.

28. [27.] PAULO; *Comentarios á Sabino, libro XV.*—El agujero que hubiese en lo inferior de la pared de un gabinete ó del triclinio para lavar el pavimento, se decidió que ni fuese canalón, ni se adquiriese por el tiempo. Y esto es así verdad, si á aquel lugar no cayera ningún agua del cielo; porque no tiene causa perpétua lo que se hace con la mano; mas lo que cae del cielo, aunque no se hace asiduamente, se hace sin embargo por causa natural, y por lo tanto se estima que se hace perpétuamente. Pero todas las servidumbres de los predios deben tener causas perpétuas, y por esto, ni de un lago, ni de un estanque puede concederse la servidumbre de acueducto. También debe ser natural y perpétua la causa de imponerse la de estilicidio.

29. [28.] POMPONIO; *Comentarios á Quinto Mu-*

(1) ius, Hal. Vulg.

(2) alteri fiat, otros en Hal.

(3) re, Hal. Vulg.

(4) imo, omítela Hal.

tum Mucium (1).—Si quid igitur ex eo foramine, ex quo servitus non consistit, damnum vicinus sensisset, dicendum est, damni infecti stipulationem locum habere.

30. [29.] PAULUS libro XV. (2) ad Sabinum.—Si quis aedes, quae suis aedibus servirent, quum emisset, traditas sibi accepit, confusa sublataque servitus est; et si rursus vendere vult, nominatim imponenda servitus est, alioquin liberae veniunt (3).

§ 1.—Si partem praedii nactus sim, quod mihi, aut cui ego serviam (4), non confundi servitutem placet, quia pro parte servitus retinetur; itaque si praedia mea praediis tuis serviant, et tuorum partem mihi, et ego meorum partem tibi tradidero, manebit servitus. Item usufructus in alterutris praediis acquisitus non interruptit (5) servitutem.

31. [30.] IDEM libro XLVIII. (6) ad Edictum.—Si testamento damnatus heres, ne officeret vicini luminibus, servitutemque praestaret, deposuit aedificium, concedenda erit legatario utilis actio, qua prohibeatur heres, si postea extollere supra priorem modum aedificium conabitur.

32. [31.] IULIANUS libro VII. Digestorum.—Si aedes meae serviant aedibus Lucii Titii et aedibus Publii Maevii, ne altius aedificare mihi liceat, et a Titio precario petierim, ut altius tollerem, atque ita per statutum tempus aedificatum habuero, libertatem adversus Publium Maevium usucapiam; non enim una servitus Titio et Maevio debebatur, sed duae. Argumentum rei praebet, quod, si alter ex his servitutem mihi remisisset, ab eo solo liberarer, alteri (7) nihilominus servitutem deberem.

§ 1.—Libertas servitutis usucapitur, si aedes possideantur; quare, si is, qui altius aedificatum habebat, ante statutum tempus aedes possidere desiit, interpellata usucapio est; is autem, qui postea eandem aedes possidere coeperit, integro statuto tempore libertatem usucapiet; natura enim servitutum ea est, ut possideri non possint, sed intelligatur possessionem earum habere, qui aedes possidet.

33. [32.] PAULUS libro V. Epitomarum (8) Alfeni Digestorum.—Eum debere columnam restituere, quae onus vicinarum aedium forebat, cuius essent aedes, quae servirent, non eum, qui imponere vellet; nam quum in lege aedium ita scriptum esset: «paries oneri ferundo, uti nunc est, ita sit», satis aperte significari, in perpetuum parietem esse debere; non enim hoc his verbis dici, ut in perpetuum idem paries (9) aeternus esset, quod ne fieri quidem posset, sed uti eius-

cio, libro XXXII.—Asi pues, si por el agujero, en que no consiste una servidumbre, hubiese experimentado daño el vecino, se ha de decir, que tiene lugar la estipulación por el daño inminente.

30. [29.] PAULO; Comentarios á Sabino, libro XV.—Si habiendo comprado alguien las casas que prestaran servidumbre á las suyas, las recibió habiéndosele entregado, se confundió y se extinguió la servidumbre; y si quiere volverlas á vender, se ha de imponer expresamente la servidumbre, pues de otra manera quedan libres.

§ 1.—Si yo hubiera adquirido parte de un predio, que me prestara servidumbre, ó al cual yo se la prestase, se determina que no se confunde la servidumbre, porque en parte se retiene la servidumbre; y así, si mis predios prestaran servidumbre á tus predios, y tú me entregares parte de los tuyos, y yo á ti parte de los míos, permanecerá la servidumbre. Tampoco interrumpe la servidumbre el usufructo adquirido sobre unos ú otros predios.

31. [30.] EL MISMO; Comentarios al Edicto, libro XLVIII.—Si el heredero gravado en el testamento con que no perjudicase á las luces del vecino, y le prestara la servidumbre, derribó el edificio, se habrá de conceder al legatario una acción útil, por la que se prohiba al heredero, si después intentare levantar el edificio sobre la anterior altura.

32. [31.] JULIANO; Digesto, libro VII.—Si mis casas prestaran á las casas de Lucio Ticio y á las de Publio Mevio la servidumbre de que no me sea lícito edificar más alto, y yo hubiere pedido en precario á Ticio levantarlas más alto, y así hubiere yo tenido por el tiempo establecido lo edificado, usucapiré la libertad contra Publio Mevio; porque no se debía una sola servidumbre á Ticio y á Mevio, sino dos. Y constituye prueba de esto, que si uno de ellos me hubiese remitido la servidumbre, yo quedaria libre respecto de él solo, pero no obstante debería al otro la servidumbre.

§ 1.—Se adquiere por usucapión la libertad de la servidumbre, si se poseyeran las casas; por lo que, si el que tanta edificado más alto dejó de poseer las casas antes del tiempo establecido, se interrumpió la usucapión; mas el que después hubiere comenzado á poseer las mismas casas, usucapirá la libertad por todo el tiempo establecido; porque la naturaleza de las servidumbres es esta, que no puedan poseerse, pero que se entienda que tiene la posesión de ellas el que posee las casas.

33. [32.] PAULO; Epítome del Digesto de Alfenio, libro V.—Aquel de quien fuesen las casas, que prestasen servidumbre, debe reponer la columna que sostenia la carga de las casas vecinas, no aquel que quiera cargar sobre ella; porque cuando en el pacto de las casas se hubiese escrito de este modo: «la pared que ha de soportar la carga permanezca tal como está ahora», se significa con bastante claridad, que la pared debe permanecer siempre; pues con estas palabras no se dice que

(1) XXXVI. ad Sabinum, Hal.

(2) XXV., Hal.

(3) libere veniunt, Hal.

(4) serviebam, Hal. Vulg.

(5) corrumpit, otros en Hal.

(6) XLV., Hal.

(7) Hal. Vulg.; altero, Fl.

(8) ἐπιτομῶν, Hal.

(9) non enim his verbis: «in perpetuum» hoc dicitur, ut idem paries, Hal.

dem modi paries in perpetuum esset, qui onus sustineret. Quemadmodum si quis alicui cavisset, ut servitutem praeberet, qui (1) onus suum sustineret, si ea res, quae servit, et (2) tuum onus ferret, periisset, alia in locum eius dari debeat.

34. [33.] IULIANUS libro II. ex Minicio (3). — Et qui duas areas habet, alteram tradendo servam alteri efficere potest.

35. [34.] MARCIANUS libro III. Regularum. — Si binarum aedium dominus dixisset eas, quas venderet, servas fore, sed in traditione non fecisset mentionem servitutis, vel ex vendito agere potest, vel incertum condicere, ut servitus imponatur.

36. [35.] PAPINIANUS libro VII. Quaestionum. — Binas quis aedes habebat una contignatione tectas, utrasque diversis legavit; dixi, quia magis placeat tignum posse duorum esse, ita ut certae partes cuiusque sint (4) contignationis, ex regione cuiusque domini fore tigna; nec ullam invicem habituros actionem, ius non esse immisum habere. Nec interest, pure utrisque, an sub conditione alteri aedes legatae sint;

37. [36.] IULIANUS libro VII. Digestorum (5). — idemque esse, et si duobus aedes cesserint (6).

38. [37.] PAULUS libro II. Quaestionum. — Si aedes meae a tuis aedibus tantum distent, ut prospici non possint, aut medius mons earum conspectum auferat, servitus imponi non potest;

39. [38.] IDEM libro I. Manualium. — nemo enim propriis aedificiis servitutem imponere potest, nisi et is, qui cedit, et is, cui ceditur, in conspectu habeant ea aedificia, ita ut officere alterum alteri possit.

40. [39.] IDEM libro III. Responsorum. — Eos, qui ius luminis immittendi non habuerunt, aperto pariete communi nullo iure fenestras immisisse respondi.

41. [40.] SCAEVOLA libro I. Responsorum. — Olympico habitationem et horreum, quod in ea domo erat, quoad viveret, legavit; iuxta eandem domum hortus, et coenaculum, quod Olympico legatum non est, fuerunt; ad hortum autem et coenaculum semper per domum, cuius habitatio relicta erat, aditus fuit; quaesitum est, an Olympicus aditus praestare deberet? Respondi, servitutem quidem non esse, sed heredem transire per domum ad ea, quae commemorata sunt, posse, dum non noceat legatario.

§ 1.—Lucius Titius aperto pariete domus suae,

la misma pared sea perpétuamente eterna, lo que ciertamente no podría suceder, sino que esté perpétuamente del mismo modo la pared que sostuviera la carga. A la manera que si uno hubiese pactado con otro, que le prestase la servidumbre de que él sustentara su carga, si la cosa que presta la servidumbre y soportare tu carga hubiese perecido, deberá darse otra cosa en su lugar.

34. [33.] JULIANO; *Doctrina de Minicio, libro II.*—También el que tiene dos solares, al entregar uno puede hacerlo sirviente del otro.

35. [34.] MARCIANO; *Reglas, libro III.*—Si el dueño de dos casas hubiese dicho que había de ser sirviente la que vendiese, pero al tiempo de la entrega no hubiese hecho mención de la servidumbre, puede ó ejercitar la acción de venta, ó reclamar por la condición de cosa incierta, para que se imponga la servidumbre.

36. [35.] PAPINIANO; *Cuestiones, libro VII.*—El que tenía dos casas cubiertas con un solo techado, las legó ambas á diversas personas; dije, que en razón á que parece preferible que la viga pueda ser de dos, de suerte que ciertas partes del techado sean de cada uno, las vigas de cada región habían de ser de cada uno de los dueños; y que no han de tener reciprocamente ninguna acción, para tener el derecho de que no estén empotradas las vigas. Y no importa que las casas se hayan legado á ambos puramente, ó bajo condición á uno de ellos;

37. [36.] JULIANO; *Digesto, libro VII.* — y lo mismo era, también si las casas se hubieren cedido á dos.

38. [37.] PAULO; *Cuestiones, libro II.*—Si mis casas distaran de las tuyas tanto que no puedan verse, ó un monte intermedio quitara la vista de ellas, no puede imponerse servidumbre;

39. [38.] EL MISMO; *Manuales, libro I.*—porque nadie puede imponer servidumbre á sus propios edificios, á no ser que tanto el que la cede, como aquel á quien se cede, tengan los edificios á la vista uno de otro, de suerte que pueda uno perjudicar al otro.

40. [39.] EL MISMO; *Respuestas, libro III.*—Respondi, que los que no tuvieron el derecho de recibir luces, sin derecho alguno pusieron ventanas habiendo abierto la pared común.

41. [40.] SCAEVOLA; *Respuestas, libro I.*—Legó uno á Olímpico, mientras viviera, la habitación y un almacén, que había en aquella casa; junto á la misma casa había un huerto, y un cenador, que no fué legado á Olímpico; mas para el huerto y el cenador hubo siempre la entrada por la casa, cuya habitación se había dejado; se preguntó, ¿debería acaso Olímpico permitir la entrada? Respondi, que ciertamente no había servidumbre, pero que puede el heredero pasar por la casa á los lugares que se han mencionado, con tal que no cause daño al legatario.

§ 1.—Lucio Ticio, habiendo abierto la pared de

(1) (*Esto es, ut is*); quae, *Hal. Vulg.*

(2) ut, *Vulg.*

(3) Minutio, *Hal.*

(4) sint, ex regione contignationis cuiusque domini, *Hal.*

(5) *Hal. commuta las inscripciones de los fragmentos 37. y 38.*

(6) cesserit, *Vulg.*

quatenus stillicidii rigor et tignorum protectus (1) competebat, ianuam in publico aperuit; quaero, quum neque luminibus Publii Maevii vicini, neque itineri vicini officeret, neque stillicidium, ne vicini domo (2) cadat, an aliquam actionem Publius Maevius vicinus ad prohibendum haberet? Respondi, secundum ea, quae proponerentur, nullam habere.

TIT. III

DE SERVITUTIBUS PRAEDIORUM RUSTICORUM

1. ULPIANUS *libro II. Institutionum*.—Servitutes rusticorum praediorum sunt hae: iter, actus, via, aquaeductus. Iter est ius eundi, ambulandi homini (3), non etiam iumentum agendi (4). Actus est ius agendi vel iumentum, vel vehiculum. Itaque qui iter habet, actum non habet, qui actum habet, et iter habet etiam (5) sine iumento. Via est ius eundi, et agendi, et ambulandi; nam et iter, et actum in (6) se via continet. Aquaeductus est ius aquam ducendi per fundum alienum.

§ 1.—In rusticis computanda sunt: aquaehaustus, pecoris ad aquam appulsus, ius pascendi, calcis coquendae, arenae fodiendae.

§ 2.—Traditio plane et patientia servitutum inducet officium Praetoris.

2. NERATIUS *libro IV. Regularum*.—Rusticorum praediorum servitutes sunt: licere altius tollere, et officere praetorio (7) vicini, vel cloacam habere licere per vicini domum, vel praetorium, vel protectum habere licere.

§ 1.—Aquaeductus et haustus aquae per eundem locum ut ducatur, etiam pluribus concedi potest; potest etiam, ut diversis diebus vel horis ducatur.

§ 2.—Si aquaeductus vel haustus aquae sufficiens est, potest et pluribus per eundem locum concedi, ut et iisdem diebus vel horis ducatur.

3. ULPIANUS *libro XVII. ad Edictum*.—Item sic possunt servitutes imponi, ut (8) et boves, per quos fundus colitur, in vicino agro pascantur; quam servitutem poni posse Neratius libro secundo Membranarum scribit.

§ 1.—Idem Neratius etiam ut fructus in vicini villa cogantur coactique habeantur, et pedamentum (9) ad vineam ex vicini praedio sumantur, constitui posse scribit.

§ 2.—Eodem libro ait, vicino, cuius lapidicinae fundo tuo immineant, posse te cedere, ius ei esse terram, rudus, saxa iacere, posita habere, et ut in trum lapides provolvantur, ibique positi habeantur, indeque exportentur.

(1) proiectus, otros en Br.
(2) in vicini domo caderet, Hal.
(3) hominis, Hal. Vulg.
(4) vel vehiculum, inserta la Vulg.
(5) qui actum habet, iter habet, eoque uti potest, et sine iumento, Vulg.

su casa hasta donde alcanzaban el rigor del estilicidio y el alero de las vigas, abrió una puerta a la vía pública; pregunto, no perjudicando ni a las luces de su vecino Publio Mevio, ni al paso del vecino, y no cayendo el estilicidio en la casa del vecino, ¿tendría acaso el vecino Publio Mevio alguna acción para prohibirlo? Respondi, que, con arreglo a lo que se proponía, no tenía ninguna.

TÍTULO III

DE LAS SERVIDUMBRES DE LOS PREDIOS RÚSTICOS

1. ULPIANO; *Instituta, libro II*.—Las servidumbres de los predios rústicos son estas: paso, conducción, camino, acueducto. Paso es el derecho de ir, de pasear, para un hombre, no también el de conducir una caballería. Conducción es el derecho de conducir ó una caballería, ó un vehículo. Y así, el que tiene paso no tiene conducción, y el que tiene conducción también tiene paso aun sin caballería. Camino es el derecho de ir, y de conducir, y de pasear; porque el camino contiene en sí tanto el paso, como la conducción. Acueducto es el derecho de conducir agua por un fundo ajeno.

§ 1.—Entre las rústicas se han de contar: la de sacar agua, la de llevar á abreviar el ganado, el derecho de apacentar, el de cocer cal, y el de sacar arena.

§ 2.—Ciertamente la tradición y la tolerancia de las servidumbres requerirán el cargo del Pretor.

2. NERACIO; *Reglas, libro IV*.—Son servidumbres de los predios rústicos: que sea lícito levantar más alto, y perjudicar á la quinta del vecino, ó que sea lícito tener cloaca por la casa del vecino, ó por su quinta, ó que sea lícito tener alero de tejado.

§ 1.—El acueducto y el sacar agua para que se lleve por un mismo lugar puede concederse también á muchos; igualmente puede concederse, que se lleve en diversos días ú horas.

§ 2.—Si el acueducto ó la toma de agua es suficiente, puede concederse también á muchos por el mismo lugar, para que se conduzca también en los mismos días ú horas.

3. ULPIANO; *Comentarios al Edicto, libro XVII*.—Asimismo pueden imponerse servidumbres de este modo, que también los bueyes, con que se cultiva un fundo, pasten en el campo vecino; cuya servidumbre escribe Neracio en el libro segundo de los Pergaminos que puede establecerse.

§ 1.—El mismo Neracio escribe, que puede constituirse también la de que se recojan los frutos y se tengan recogidos en la casa de campo del vecino, y la de que se tomen del predio del vecino rodrigones para la viña.

§ 2.—Dice en el mismo libro, que al vecino, cuyas canteras estuvieran sobre tu fundo, le puedes ceder que tenga el derecho de echar á él tierra, escombros, y piedras, y tenerlos depositados, y de que las piedras sean echadas rodando á tu fundo, y allí se tengan depositadas, y de allí se exporten.

(6) Taur. al margen; actum et se, en el texto.
(7) praedio, Vulg.
(8) Vulg.; et ut, Fl.
(9) Hal. Vulg.; pedamento, Fl.

§ 3.—Qui habet haustum, iter quoque habere videtur ad hauriendum; et ut ait Neratius libro tertio Membranarum, sive ei ius hauriendi et adeundi cessum sit, utrumque habebit; sive tantum hauriendi, inesse et aditum; sive tantum adeundi ad fontem, inesse et haustum. Haec de haustu ex (1) fonte privato; ad flumen autem publicum, idem Neratius eodem libro scribit, iter debere cedi, haustum non oportere; et si quis tantum haustum (2) cesserit, nihil eum agere.

4. PAPINIANUS libro II. *Responsorum*.—Pecoris pascendi servitus (3), item ad aquam appellendi, si praedii fructus maxime in pecore consistat, praedii magis, quam personae videtur. Si tamen testator personam demonstravit, cui servitutem praestari voluit, emtori vel heredi non eadem praestabitur servitus.

5. ULPIANUS libro XVII. *ad Edictum*.—Ergo secundum eum et vindicari poterit.

§ 1.—Neratius libris (4) ex Plautio ait, nec haustum, pecoris nec appulsum, nec cretae eximendae calcisque coquendae ius posse in alieno esse, nisi fundum vicinum habeat; et hoc Proculum et Atilicinum existimasse ait. Sed ipse dicit, ut maxime calcis coquendae et cretae eximendae servitus constitui possit, non ultra posse, quam quantum ad eum ipsum fundum opus sit;

6. PAULUS libro XV. *ad Plautium*.—veluti si figlinas haberet, in quibus ea vasa fierent, quibus fructus eius fundi exportaretur, sicut in quibusdam fit, ut amphoris vinum evehatur, aut ut dolia fiant, vel tegulae vel ad villam aedificandam. Sed si, ut vasa venirent, figlinae exercerentur, ususfructus erit.

§ 1.—Item longe recedit ab usufructu ius calcis coquendae, et lapidis eximendi, et arenae fodiendae aedificandi eius gratia, quod in fundo est; item silvae caeduae, ut pedamenta in vineas non desint. Quid ergo, si praediorum meliorem causam haec faciant? Non est dubitandum, quin servitutis sit; et hoc et Maecianus probat in tantum, ut et talem servitutem constitui posse putet, ut tugurium mihi habere liceret in tuo, scilicet si habeam pascui servitutem, aut pecoris appellendi, ut si hiems ingruerit, habeam, quo me recipiam.

7. IDEM libro XXI. (5) *ad Edictum*.—Qui sella aut lectica vehitur, ire, non agere dicitur; iumentum vero ducere non potest, qui iter tantum habet. Qui actum habet, et plaustrum ducere, et iumenta agere potest; sed trahendi lapidem aut tignum neutri eorum ius est. Quidam, nec ha-

§ 3.—El que tiene la toma de agua, se entiende que tiene también el paso para sacarla; y como dice Neracio en el libro tercero de los Pergaminos, si se le hubiera cedido el derecho de sacar agua, y el de paso, tendrá uno y otro; si tan sólo el de sacarla, está comprendido también el de paso; y si tan sólo el de ir á la fuente, se comprende también el de tomar agua. Esto, respecto á la toma de agua de una fuente privada; pero en cuanto á un río público, escribe el mismo Neracio en el propio libro, que debe cederse el paso, pero que no ha de cederse la toma de agua; y que si alguno hubiere cedido tan sólo la toma de agua, nada cede.

4. PAPINIANO; *Respuestas, libro II*.—La servidumbre de apacentar el ganado, así como la de llevarlo al agua, si el fruto del predio consistiera principalmente en el ganado, más parece predial, que personal. Pero si el testador designó la persona á la que quiso que se prestase la servidumbre, no se prestará la misma servidumbre al comprador ó al heredero.

5. ULPIANO; *Comentarios al Edicto, libro XVII*.—Por consiguiente, según él también podrá vindicarse.

§ 1.—Dice Neracio en los libros sobre Plautio, que ni la servidumbre de sacar agua, ni la de llevar á beber el ganado, ni el derecho de extraer greda y de cocer cal pueden existir en el ajeno, si no tuviera otro fundo vecino; y dice que esto opinaron Próculo y Atilicino. Pero dice el mismo, que para que pueda constituirse especialmente la servidumbre de cocer cal y de extraer greda, no puede constituirse para más que para cuanto sea necesario al mismo fundo;

6. PAULO; *Comentarios á Plautio, libro XV*.—como si tuviese alfarerías, en las que se hiciesen aquellas vasijas en que se exportase el fruto de este fundo, según se hace en algunos, para sacar de ellos el vino en ánforas, ó para que se hagan tinajas, ó tejas para edificar la casería. Pero si se mantuviesen las alfarerías para vender las vasijas, será usufructo.

§ 1.—También dista mucho del usufructo el derecho de cocer cal, de extraer piedra, y de sacar arena para la edificación de lo que hay en el fundo; asimismo el de bosque tallar, para que no falten rodrigones para las viñas. ¿Qué se dirá, pues, si estas cosas mejorasen la condición de los predios? No se ha de dudar, que sea servidumbre; y esto lo aprueba también Meciano, en tanto, que opina que puede constituirse también tal servidumbre, que me sea lícito tener una choza en tu pertenencia, á saber, para que si yo tuviera la servidumbre de pasto, ó la de abreviar el ganado, tenga, si se aproximase el invierno, donde guarecerme.

7. EL MISMO; *Comentarios al Edicto, libro XXI*.—El que es llevado en silla de manos ó en litera, se dice que usa de la servidumbre de paso, no de la de conducción; pero no puede guiar caballería el que tan sólo tiene paso. El que tiene la servidumbre de conducción, puede llevar carro y guiar ca-

(1) *Taur. al margen; et, en el texto.*

(2) *Añadido por antiguos copistas, Br.; (haustum), Taur.*

(3) *Hal.; servitutes, Fl.*

(4) *libro VII., Vulg.*

(5) *XXXIX., Hal.*

stam nectam ei ferre licere, quia neque eundi, neque agendi gratia id faceret, et possent fructus eo modo laedi. Qui viam habent, eundi agendique ius habent; plerique, et trahendi quoque, et rectam hastam referendi (1), si modo fructus non laedat.

§ 1.—In rusticis autem praediis impedit servitatem medium praedium, quod non servit.

8. GAIUS libro VII. ad Edictum provinciale.—Viae latitudo ex lege duodecim tabularum in porrectum octo pedes habet, in anfractum, id est, ubi flexum est, sedecim.

9. PAULUS libro I. Sententiarum.—Servitus aquae ducendae vel hauriendae, nisi ex capite vel ex fonte (2), constitui non potest; hodie tamen ex quocunque loco constitui solet.

10. IDEM libro XLIX. (3) ad Edictum.—Labeo ait, talem servitatem constitui posse, ut aquam quaerere et inventam ducere liceat; nam si liceat nondum aedificato aedificio servitatem constituisse, quare non aequale liceat, nondum inventa aqua eandem constituere servitatem? Et si ut quaerere liceat, cedere possumus, etiam ut inventa ducatur, cedi potest.

11. CELSUS libro XXVII. (4) Digestorum.—Per fundum, qui plurium est, ius mihi esse eundi, agendi, potest separatim cedi. Ergo subtili ratione non aliter meum fiet ius, quam si omnes cedant, et novissima demum cessione superiores omnes confirmabuntur. Benignius tamen dicetur, et antequam novissimus cesserit, eos, qui antea cesserunt, vetare uti cesso iure non posse.

12. MODESTINUS libro IX. Differentiarum.—Inter actum et iter nonnulla est differentia; iter est enim, qua quis pedes vel eques commovere potest, actus vero, ubi et armenta trahere, et vehiculum ducere liceat.

13. IAVOLENUS libro X. ex Cassio.—Certo generi agrorum acquiri servitus potest, velut vineis, quod ea ad solum magis, quam ad superficiem pertinet. Ideo sublati vineis servitus manebit, sed si in contrahenda servitute aliud actum erit, doli mali exceptio erit necessaria.

§ 1.—Si totus ager itineri aut actui servit, dominus in eo agro nihil facere potest, quo servitus impediatur, quae ita diffusa est, ut omnes glebae serviant (5). At (6) si iter actusve sine ulla determinatione legatus est, modo determinabitur;

ballerías; pero ninguno de estos dos tiene el derecho de transportar piedra ó vigas. Algunos dicen, que tampoco le es lícito llevar levantada la pértiga, porque no haría esto ni por causa del paso, ni de la conducción, y podrían de este modo perjudicarse los frutos. Los que tienen servidumbre de camino, tienen el derecho de pasar y de conducir; y muchos añaden, que también el de transportar, y el de llevar levantada la pértiga, si es que no perjudicara á los frutos.

§ 1.—Pero en los predios rústicos un predio intermedio, que no es sirviente, impide la servidumbre.

8. GAYO; *Comentarios al Edicto provincial*, libro VII.—La anchura del camino tiene según la ley de las Doce Tablas ocho pies en la parte recta, y diez y seis en las vueltas, esto es, donde hay recodo.

9. PAULO; *Sentencias*, libro I.—La servidumbre de conducir ó de sacar agua no puede constituirse sino desde su nacimiento ó desde la fuente; pero hoy suele constituirse desde cualquier lugar.

10. EL MISMO; *Comentarios al Edicto*, libro XLIX.—Dice Labeo, que puede constituirse esta tal servidumbre, que sea lícito buscar agua y conducir la alumbrada; porque si es lícito constituir una servidumbre aun no construido el edificio, ¿por qué no será lícito igualmente constituir la misma servidumbre aun no encontrada el agua? Y si podemos conceder que sea lícito buscarla, también puede concederse que se conduzca la alumbrada.

11. CELSO; *Digesto*, libro XXVII.—Puede concederse separadamente que tenga yo el derecho de paso y el de conducción por un fundo que es de muchos. Así pues, por extricto rigor no se hará mío este derecho de otro modo que si todos lo cedieran, y al fin con la última cesión se confirmarán todas las anteriores. Pero más equitativamente se dirá, que, aun antes que el último hiciera la cesión, aquellos que antes la hicieron no pueden vedar que use del derecho cedido.

12. MODESTINO; *Diferencias*, libro IX.—Entre la servidumbre de conducción y la de paso hay alguna diferencia; porque hay paso por donde puede alguien transitar á pie ó á caballo, y conducción, donde sea lícito tanto trasladar el ganado, como conducir un vehiculo.

* 13. JAVOLENO; *Doctrina de Cassio*, libro X.—Puede adquirirse servidumbre para cierta clase de campos, como para las viñas, porque más bien pertenece al suelo, que á la superficie. Por lo tanto, arrancadas las viñas, permanecerá la servidumbre, pero si otra cosa se hubiere convenido al contratarse la servidumbre, será necesaria la excepción de dolo malo.

§ 1.—Si todo un campo presta la servidumbre de paso ó de conducción, el dueño no puede hacer en este campo cosa por la que se impida la servidumbre, la cual está de tal modo difundida, que prestan la servidumbre todos los terrones de la

(1) deferendi, Hal.; ferendi, Vulg.

(2) Taur.; ponte, Fl., Br.

(3) XXXIX., Hal.

(4) XXVI., Hal.

(5) veniant, Hal.

(6) Aut, Fl. según reciente corrección, Br.

et qua (1) primum iter determinatum est, ea servitus consistit, ceterae partes agri liberae sunt. Igitur arbiter dandus est, qui utroque casu viam determinare debet.

§ 2.—Latitudo actus itinerisque ea est, quae demonstrata est; quodsi nihil dictum est, hoc ab arbitro statuendum est. In via aliud iuris est, nam si dicta latitudo non est, legitima debetur.

§ 3.—Si locus non adiecta latitudine nominatus est, per eum qualibet iri poterit; sin autem praetermissus (2) est acque latitudine non adiecta, per totum fundum una poterit eligi via duntaxat eius latitudinis, quae lege comprehensa est; pro quo ipso, si dubitabitur, arbitri officium invocandum est.

14. POMPONIUS libro XXXII. ad Quintum Mucium (3). — Per quem locum viam alii cessero, per eundem alii aquaeductum cedere non potero; sed et si aquaeductum alii concessero, alii iter per eundem locum vendere vel alias cedere non potero.

15. IDEM libro XXXI. (4) ad Quintum Mucium.—Quintus Mucius scribit, quum iter aquae vel quotidianae, vel aestivae, vel quae intervallo longiora habeat, per alienum fundum erit, licere fistulam suam vel fictilem, vel cuiuslibet generis in rivo ponere, quae aquam latius exprimeret; et quod vellet, in rivo facere licere (5), dum ne domino praedii aquagium (6) deterius faceret.

16. CALLISTRATUS libro III. de Cognitionibus. — Divus Pius aucupibus ita rescripsit: οὐκ ἔστιν ἔλαγον, ἀκόντων τῶν θεσποτῶν ὑμᾶς ἐν ἀλλοτρίοις χωρίοις ἵεσθαι [non est consentaneum rationi, ut per aliena praedia invitis dominis aucupium faciatis].

17. PAPIRIUS IUSTUS libro I. de Constitutionibus (7). — Imperatores Antoninus et Verus Augusti rescripserunt, aquam de flumine publico pro modo possessionum ad irrigandos agros dividi oportere, nisi proprio iure quis plus sibi datum (8) ostenderit. Item rescripserunt, aquam ita demum permitti duci, si sine iniuria alterius id fiat.

18. ULPIANUS libro XIV. ad Sabinum.—Una est via, etsi per plures fundos imponatur, quum una servitus sit. Denique quaeritur, an, si per unum fundum iero, per alium non, per tantum tempus, quanto servitus amittitur, an retineam servitutem? Et magis est, ut aut tota amittatur, aut tota retineatur; ideoque si nullo usus sum, tota amittitur, si vel uno, tota servatur.

tierra. Mas si sin ninguna determinación se legó el paso ó la conducción, se determinará desde luego; y en aquel punto en que primeramente se señaló el camino, se constituye la servidumbre, y quedan libres las demás partes del campo. Así, pues, se ha de nombrar árbitro, que en uno y otro caso debe señalar el camino.

§ 2.—La anchura del camino de conducción y del paso es la que se ha designado; pero si nada se dijo, ha de establecerse por árbitro. Respecto de la vía es otro el derecho, porque si no se ha expresado la latitud, se debe la legal.

§ 3.—Si se designó el lugar no habiéndose expresado la anchura, por cualquier parte se podrá ir por él; pero si dejó de expresarse al par que no se añadió la anchura, se podrá elegir por todo el fundo una sola vía únicamente de la anchura que está comprendida en la ley; respecto de lo que, si hubiere duda, se ha de recurrir al ministerio de un árbitro.

14. POMPONIO; *Comentarios á Quinto Mucio, libro XXXII.*—Por aquel mismo lugar que hubiere concedido á otro una vía, no podré ceder acueducto á otro; pero si hubiese concedido acueducto á otro, tampoco podré vender, ó de otra manera ceder á otro, paso por el mismo lugar.

15. EL MISMO; *Comentarios á Quinto Mucio, libro XXXI.*—Escribe Quinto Mucio, que cuando por un fundo ajeno hubiere el paso de agua, ó diaria, ó estival, ó de otra que tenga intervalos más largos, es lícito poner en la corriente cañería propia ó de barro, ó de cualquier otra clase, que más desahogadamente escurra el agua; y que es lícito hacer en la corriente lo que uno quiera, con tal que al dueño del predio no le haga más gravosa la servidumbre de acueducto.

16. CALISTRATO; *De las Jurisdicciones, libro III.*—El Divino Pio contestó así por rescripto á unos cazadores de aves: no es conforme á razón que cacéis aves en predios ajenos contra la voluntad de los dueños.

17. PAPIRIO JUSTO; *De las Constituciones, libro I.*—Los Emperadores Antonino y Vero, Augustos, contestaron por rescripto, que convenia que el agua de un río público se dividiera á proporción de las posesiones para regar los campos, á no ser que alguien mostrare que por derecho propio se le había dado más. Asimismo respondieron por rescripto, que solamente se permitia que se condujese el agua, si se hiciera esto sin perjuicio de tercero.

18. ULPIANO; *Comentarios á Sabino, libro XIV.*—La vía es única, aunque se imponga por muchos fundos, puesto que es una la servidumbre. Pregúntase finalmente, ¿si yo pasare por un sólo fundo, y no por otro, por tanto tiempo por cuanto se pierde la servidumbre, retendré acaso la servidumbre? Y es más cierto, que ó se pierde toda, ó toda se retiene; y por esto, si no usé de ella por ningún fundo, se pierde toda, y si por uno solo, toda se conserva.

(1) quum, *Vulg.*

(2) praetermissum, *Vulg.*

(3) XXXIII. ad Sabinum, *Hal.*

(4) XII., *Hal.*

(5) licere, *omitela Hal.*

(6) aquarium, *Vulg.*

(7) libro I. Constitutionum, *Hal.*

(8) iri debere, *inserta Hal.*

19. PAULUS libro VI. ad Sabinum.—Si unus ex sociis stipuletur iter ad communem fundum, inutilis est stipulatio, quia nec dari ei potest; sed si omnes stipulentur, sive communis servus, singuli ex sociis, sibi dari oportere possunt, quia ita dari iis potest (1), ne (2), si stipulator viae plures heredes reliquerit, inutilis (3) stipulatio fiat.

20. POMPONIUS libro XXXIII. ad Sabinum.—Si mihi eodem tempore concesseris et ire agere per tuum locum, et uti frui eo ius esse, deinde ego tibi concessero, ius mihi uti frui non esse, non aliter eo loco uteris frueris, quam ut ire agere mihi recte liceat. Item, si et ducere per tuum fundum aquam iure potuero, et in eo tibi aedificare invito me ius non fuerit, si tibi concessero, ius esse aedificare, nihilo minus hanc servitutem mihi praestare debebis, ne aliter aedifices, quam ut ductus aquae meus maneat; totiusque eius rei conditio talis esse debet, qualis esset, si una duntaxat initio concessio facta esset.

§ 1.—Servitus naturaliter, non manufacto (4) laedere potest fundum servientem, quemadmodum si imbris crescat aqua in rivo, aut ex agris in eum confluat, aut aquae fons secundum rivum, vel in eo ipso inventus postea fuerit.

§ 2.—Si fundo Seiano confinis fons fuerit, ex quo fonte per fundum Seianum aquam iure ducebam, meo facto fundo Seiano manet servitus.

§ 3.—Hauriendi ius non hominis, sed praedii est.

21. PAULUS libro XV. ad Sabinum.—Si mihi concesseris iter aquae per fundum tuum, non destinata parte, per quam ducerem, totus fundus tuus serviet.

22. POMPONIUS libro XXXIII. ad Sabinum.—Sed quae loca eius fundi tunc, quum ea fieret cessio, aedificiis, arboribus, vineis vacua fuerint, ea sola eo nomine servient.

23. PAULUS libro XV. ad Sabinum.—Via constitui vel latior octo pedibus, vel angustior potest, ut tamen eam latitudinem habeat, qua vehiculum ire potest; alioquin iter erit, non via.

§ 1.—Si lacus perpetuus in fundo tuo est, navigandi quoque servitus, ut perveniatur ad fundum vicinum, imponi potest.

§ 2.—Si fundus serviens, vel is, cui servitus debetur, publicaretur, utroque casu durant servitutes; quia cum sua conditione quisque fundus publicatur (5).

§ 3.—Quaecunque servitus fundo debetur, omnibus eius partibus debetur; et ideo, quamvis particulatim venierit, omnes partes servitus se-

19. PAULO; Comentarios á Sabino, libro VI.—Si uno de los socios estipulase un paso para un fundo común, es inútil la estipulación, porque tampoco puede cumplirsele; pero si estipularan todos, ó el esclavo común, cada uno de los socios puede pedir que se le haya de cumplir, porque de esta manera puede cumplirsele, á fin de que si el estipulador de la via hubiere dejado varios herederos, no resulte inútil la estipulación.

20. POMPONIO; Comentarios á Sabino, libro XXXIII.—Si al mismo tiempo me hubieres concedido el pasar y conducir por un lugar tuyo, y que tenga el derecho de usufructuario, y luego yo te hubiere concedido que no tenga, y el derecho de usufructuario, no usufructuarás aquel lugar de otra manera, que siéndome legalmente lícito el pasar y conducir. Asimismo, si con derecho pudiere yo conducir agua por tu fundo, y no tuvieres el derecho de edificar en él contra mi voluntad, si yo te concediere que tuvieras el derecho de edificar, deberás sin embargo prestarme esta servidumbre, de suerte que no edifiques de otro modo, que permaneciendo mío el derecho de acueducto; y la condición de toda esta cosa debe ser tal, cual sería, si tan sólo una concesión se hubiese hecho al principio.

§ 1.—La servidumbre puede perjudicar natural, no artificialmente, al fundo sirviente, como si por las lluvias creciera el agua en la corriente, ó de los campos afluyera á ésta, ó si después se hubiere hallado una fuente de agua junto á la corriente, ó en ella misma.

§ 2.—Si hubiere una fuente colindante con el fundo Seyano, de cuya fuente con derecho conducía yo agua por dicho fundo Seyano, hecho mío este fundo Seyano, permanece la servidumbre.

§ 3.—El derecho de sacar agua no es personal, sino predial.

21. PAULO; Comentarios á Sabino, libro XV.—Si me hubieres concedido el paso de agua por tu fundo, no habiéndose señalado parte por donde yo la conduzca, todo tu fundo prestará la servidumbre.

22. POMPONIO; Comentarios á Sabino, libro XXXIII.—Pero por esta razón prestarán la servidumbre aquellos solos lugares del fundo que cuando se hiciese aquella concesión estuvieren sin edificios, árboles, y viñas.

23. PAULO; Comentarios á Sabino, libro XV.—Puede constituirse vía ó más ancha ó más angosta de ocho pies, con tal que, sin embargo, tenga aquella anchura por la que pueda pasar un vehículo; de otro modo será paso, no vía.

§ 1.—Si hay en tu fundo una laguna perpétua, puede imponerse también la servidumbre de navegar por ella para llegar al fundo vecino.

§ 2.—Si fuera confiscado el fundo sirviente, ó aquel al cual se debe la servidumbre, en ambos casos subsisten las servidumbres; porque cada fundo es confiscado con su propia condición.

§ 3.—Cualquiera servidumbre que se debe á un fundo, se debe á todas las partes de éste; y por consiguiente, aunque por partes fuere vendido,

(1) a te, inserta Taur. atendiendo al código Fl.; pero ya antiguamente fueron tachadas estas palabras, Br.
(2) ne, omitela la Vulg.

(3) utilis—fiet, Vulg.

(4) Taur.; opere, inserta Fl. según reciente corrección, Br.

(5) Nal.; publicaretur Fl.

quitur, et ita, ut singuli recte agant, ius sibi esse fundi (1). Si tamen fundus, cui servitus debetur, certis regionibus inter plures dominos divisus est, quamvis omnibus partibus servitus debeatur, tamen opus est, ut hi, qui non proximas partes servienti fundo habebunt, transitum per reliquas partes fundi divisi iure habeant, aut (2) si proximi patiantur, transeant.

24. POMPONIUS libro XXXIII. ad Sabinum.—Ex meo aquaeductu, Labeo scribit, cuilibet posse me vicino commodare; Proculus contra, ut ne in meam partem fundi aliam, quam ad quam servitus acquisita sit, uti ea possit (3); Proculi sententia verior est.

25. IDEM libro XXXIV. ad Sabinum.—Si partem fundi mei certam tibi vendidero, aquaeductus ius, etiamsi alterius partis causa plerumque ducatur, te quoque sequetur; neque ibi aut bonitatis agri, aut usus eius aquae ratio habenda est, ita ut eam solam partem fundi, quae pretiosissima sit, aut maxime usum eius aquae desideret, ius eius ducendae sequatur; sed pro modo agri detenti aut (4) alienati fiat eius aquae divisio.

26. PAULUS libro XLVII. ad Edictum.—Si via, iter, actus, aquaeductus legetur simpliciter per fundum, facultas est heredi, per quam partem fundi velit constituere servitutem, si modo nulla captio legatario in servitute fit (5).

27. IULIANUS libro VII. Digestorum.—Si comuni fundo meo et tuo serviat fundus Sempronianus, et eundem in commune redemerimus, servitus extinguitur, quia par utriusque domini ius in utroque fundo esse incipit. At si proprio meo et proprio tuo idem serviat, manebit servitus, quia proprio fundo per communem servitus debere potest.

28. IDEM libro XXXIV. Digestorum.—Itinere ad praedium commune duorum legato, nisi uterque de loco itineris consentiat, servitus neque acquiritur, neque deperit.

29. PAULUS libro II. Epitomarum (6) Alfeni Digestorum.—Qui duo praedia confinia habuerat, superiorem fundum vendiderat, in lege ita dixerat, ut aquam sulco aperto emptori educere in fundum inferiorem recte liceat; si emptor ex alio fundo aquam acciperet, et eam in inferiorem ducere vellet, quaesitum est, an possit id suo iure facere, nec ne? Respondi, nihil amplius, quam quod ipsius fundi siccandi causa derivaret, vicinum inferiorem recipere debere.

la servidumbre sigue á todas las partes, y de tal suerte, que con razón reclame cada cual que tiene la servidumbre sobre el fundo. Pero si el fundo, á que se debe la servidumbre, ha sido dividido en ciertas porciones entre varios dueños, aunque á todas las partes se deba la servidumbre, es necesario, sin embargo, que aquellos que no tuvieren las porciones próximas al fundo sirviente, tengan con derecho paso por las demás porciones del fundo dividido, ó pasen, si lo permitieran los que están próximos.

24. POMPONIO; *Comentarios á Sabino, libro XXXIII.*—Escribe Labeo, que de mi acueducto puedo dar agua en comodato á cualquier vecino; al contrario Próculo, de suerte que para ninguna otra parte de mi fundo mas que para la que haya sido adquirida la servidumbre pueda ésta utilizarse; la opinión de Próculo es más verdadera.

25. EL MISMO; *Comentarios á Sabino, libro XXXIV.*—Si yo te vendiere cierta parte de mi fundo, te corresponderá también la servidumbre de acueducto, aunque muchas veces se conduzca el agua por causa de la otra parte; y no se ha de tener aquí cuenta ni de la bondad del campo, ni del uso de aquel agua, de modo que el derecho de conducirla siga á aquella sola parte del fundo que sea la de más precio, ó que principalmente requiera el uso de aquel agua; sino que la división del agua se ha de hacer á proporción del campo retenido ó del enagenado.

26. PAULO; *Comentarios al Edicto, libro XLVII.*—Si simplemente se legara la servidumbre de camino, paso, conducción, ó acueducto por un fundo, tiene facultad el heredero para constituir la servidumbre por la parte que quiera del fundo, con tal que no se cause al legatario ningún perjuicio en la servidumbre.

27. JULIANO; *Digesto, libro VII.*—Si el fundo Semproniano fuera sirviente de un fundo común, mío y tuyo, y lo compráremos en común, extinguese la servidumbre, porque comienza á ser igual en uno y otro fundo el derecho de ambos dueños. Mas si el mismo fuera sirviente de uno propio mío y de otro propio tuyo, permanecerá la servidumbre, porque puede deberse servidumbre al fundo propio por uno común.

28. EL MISMO; *Digesto, libro XXXIV.*—Legada la servidumbre de paso á un predio común de dos, si ambos no convinieran sobre el lugar del paso, ni se adquiere la servidumbre, ni se pierde.

29. PAULO; *Epítome del Digesto de Alfenio, libro II.*—Uno que había tenido dos predios colindantes, había vendido el fundo superior, y dicho en los pactos, que debidamente fuera lícito al comprador conducir por surco abierto agua al fundo inferior; si el comprador recibiese agua de otro fundo, y quisiera conducirla al inferior, se preguntó, ¿podría hacer esto por derecho propio, ó no? Respondí, que el vecino inferior no debía recibir más agua, que la que para desecarlo derivase de aquel mismo fundo.

(1) sundi, Hal. Vulg.

(2) ut, Vulg.

(3) possim, Hal. Vulg.

(4) et, Vulg.

(5) sit, Hal. Vulg.

(6) ἐπιτομῶν, Hal.

30. IDEM libro IV. Epitomarum (1) Alfeni Digestorum.—Qui duo praedia habebat, in unius venditione aquam, quae in fundo nascebatur, et circa eam aquam late decem pedes exceperat; quaesitum est, utrum dominium loci ad eum pertineat, an ut per eum locum accedere possit? Respondit, si ita recepisset: «circa eam aquam late pedes decem», iter duntaxat videri venditoris esse.

31. IULIANUS libro II. ex Minicio (2).—Tria praedia continua trium dominorum adiecta (3) erant, imi (4) praedii dominus ex summo fundo imo fundo (5) servitute aquae quaesierat, et per medium fundum domino concedente in suum agrum ducebat; postea idem summum fundum emit, deinde imum fundum, in quem aquam induxerat, vendidit; quaesitum est, num imus fundus id ius aquae amisisset, quia, quum utraque praedia eiusdem domini facta essent, ipsa sibi servire non potuissent? Negavit amisisse servitute, quia praedium, per quod aqua ducebatur, alterius fuisset, et quemadmodum servitus summo fundo, ut in imum fundum aqua veniret, imponi aliter non potuisset, quam ut per medium quoque fundum duceretur, sic eadem servitus eiusdem fundi amitti aliter non posset, nisi eodem tempore etiam per medium fundum aqua duci desisset, aut omnium tria simul praedia unius domini facta essent.

32. AFRICANUS libro VI. Quaestionum.—Fundus mihi tecum communis est, partem tuam mihi tradidisti, et ad eundem viam per vicinum tuum proprium; recte eo modo servitute constitutam ait, neque quod dici soleat, per partes nec acquiri, nec imponi servitutes posse, isto casu locum habere; hic enim non per partem (6) servitute acquiri, utpote quum in id tempus acquiratur, quo proprius meus fundus futurus sit.

33. IDEM libro IX. Quaestionum.—Quum essent mihi et tibi fundi duo communes, Titianus et Seianus, et in divisione convenisset, ut mihi Titianus, tibi Seianus cederet, invicem partes eorum tradidimus, et in tradendo dictum est, ut alteri per alterum aquam ducere liceret; recte esse servitute impositam ait, maxime si pacto stipulatio subdita sit.

§ 1.—Per plurium praedia aquam ducis (7) quoquo modo imposita servitute, nisi pactum vel stipulatio etiam de hoc subsecuta est, neque eorum cuius, neque alii vicino poteris (8) haustum ex rivo cedere; pacto enim vel stipulatione intervenientibus et hoc concedi solet, quamvis nulum praedium ipsum sibi servire, neque servitutis fructus constitui potest.

34. PAPINIANUS libro VII. Quaestionum.—Unus ex sociis fundi communis permittendo ius esse

30. EL MISMO; Epítome del Digesto de Alfero, libro IV.—Uno que tenía dos predios, al vender uno había exceptuado el agua, que nacía en el fundo, y diez pies de latitud alrededor de aquel agua; se preguntó, ¿le pertenecería acaso el dominio del lugar, ó podría pasar por aquel sitio? Respondió, que si hubiese pactado en esta forma: «diez pies de latitud alrededor de aquel agua», se entiende que tan sólo el paso es del vendedor.

31. JULIANO; Doctrina de Minicio, libro II.—Había adyacentes tres predios continuados, de tres dueños; el dueño del predio inferior había adquirido del fundo superior la servidumbre de agua para el fundo más bajo, y con consentimiento del dueño conducía á su campo el agua por el fundo intermedio; el mismo compró después el fundo más alto, y vendió luego el fundo más bajo, al cual había conducido el agua; se preguntó, ¿el fundo inferior habría acaso perdido el derecho del agua, porque, habiéndose hecho de un mismo dueño ambos predios, no habrían podido éstos prestarse servidumbre? Respondió que no había perdido la servidumbre, porque el predio por el cual se conducía el agua había sido de otro, y así como al fundo superior no se le habría podido imponer la servidumbre, para que el agua llegase al fundo más bajo, de otro modo que siendo también conducida por el fundo intermedio, así tampoco podría perderse la misma servidumbre del propio fundo de otra manera, que habiendo dejado también al mismo tiempo de conducirse el agua por el fundo intermedio, ó habiéndose hecho de un sólo dueño á la vez los tres predios de todos.

32. AFRICANO; Cuestiones, libro VI.—Tengo contigo un fundo en común, me entregaste tu parte y camino para el mismo por uno vecino, tuyo propio; dice que de este modo se constituyó debidamente la servidumbre, y que en este caso no tiene lugar lo que suele decirse, que las servidumbres no pueden ni adquirirse, ni imponerse por partes; porque aquí no se adquiere servidumbre parcialmente, puesto que se adquiere para el tiempo en que el fundo ha de ser mío propio.

33. EL MISMO; Cuestiones, libro IX.—Siendo míos y tuyos en común dos fundos, el Ticiano y el Seyano, y habiéndose convenido en la división que el Ticiano fuese para mí, y para ti el Seyano, nos entregamos reciprocamente las porciones de los mismos, y se dijo al hacer la entrega, que para cada uno fuera lícito conducir agua por el otro; dice que la servidumbre fué bien impuesta, mayormente si se agregó estipulación al pacto.

§ 1.—Si conduces agua por los predios de muchos, de cualquier modo que se haya impuesto la servidumbre, ni á cualquiera de ellos, ni á otro vecino podrás ceder la toma de agua de la corriente, si también sobre esto no se siguió pacto ó estipulación; porque mediando pacto ó estipulación, también suele concederse esto, aunque ningún predio puede ser sirviente de sí mismo, ni puede constituirse usufructo de una servidumbre.

34. PAPINIANO; Cuestiones, libro VII.—Permitiendo uno de los socios de un fundo común que

(1) ἐπιτομῶν, Hal.

(2) Minutio, Hal.

(3) obiecta, Hal. Vulg.

(4) unius, Hal. Vulg.

(5) ex suo fundo in imum fundum, Hal.

(6) pro parte, Hal.

(7) duci, Hal.

(8) poterit, Hal.