gado; *declararon haber nulidad* en el auto de vista de fojas 96, su fecha 18 de octubre del año próximo pasado, confirmatorio del de 1.ª Instancia de fojas 84, su fecha 24 de junio del mismo año; reformando el primero y revocando el segundo, mandaron que el depositario don Martín Pró y Mariátegui, entregue á la Facultad de Medicina la referida suma de tres mil seiscientos noventa y tres soles, noventa y seis centavos, además del saldo de quinientos treinta y dos soles, veinte centavos, que confiesa tener en su poder; y los devolvieron.

Espinosa—Villarán—Eguiguren—Figueroa—Villanueva.

Se publicó conforme á ley.

Luis Delucchi.

Cuaderno N.º 821.—Año 1904.

Seguido el juicio sumario de intestado, no cabe otra acción posterior que la ordinaria.

Del juicio seguido en Arequipa por doña Dominga García con don Baltazar Sagurin, sobre denuncia de bienes.

Excmo. Señor:

El juicio de intestado de la indígena Juliana García, iniciado en 1900 por Dominga García, titulándose sobrina suya, terminó con la resolución de la Última Corte Superior de Arequipa de 9 de setiembre de 1902, por la que se declara que la mencionada indí-

gena falleció bajo de testamento; dejándose á salvo el derecho de los interesados para que lo hagan valer con relación á ese testamento.

Cierto es, Excmo. Señor, que Juliana García otorgó su testamento en 1867 ante el Notario público de Arequipa don Mariano García Calderón; pero es cierto, así mismo, que el registro que lo contenía desapareció en el saqueo é incendio de la oficina del Notario, según consta del certificado de fojas 52.

La apreciación legal de semejante circunstancia conduce naturalmente á establecer como verdad incontestable, para los efectos de la herencia, que la García falleció sin haber otorgado testamento; y en tal concepto, y respetando lo resuelto en vía sumaria, no queda á los interesados en la herencia otro camino que hacer valer su derecho en juicio ordinario. Entre estos interesados, debe figurar, acaso con mayor razón que los que hasta ahora se disputan la herencia, el Ministerio Fiscal.

Prescindiendo de continuar examinando la cuestión desde este punto de vista, se limita el Fiscal á considerar el auto de fojas 55 del cuaderno corriente, origen del recurso de nulidad de que conoce V. E.

Desde que la demanda de la García se apoya en el artículo 1400 del Código de Enjuiciamientos, conforme al cual, « si se denunciare algún bien que había pertenecido á uno que falleció, y se ignora quienes sean los herederos de éste, procederá el Juez según lo dispuesto en el título sobre intestados », es claro que ha debido citarse al Agente Fiscal en representación del Fisco y de la Beneficencia, omisión que produce la nulidad de todo lo fecho y actuado.

Habiendo hecho la García uso de su derecho en la vía sumaria, la nueva acción que interpone sobre la herencia ha debido tramitarse en vía ordinaria; de

manera que los autos de 1.^a y 2.^a Instancia son nulos, por haberse desnaturalizado el procedimiento.

En mérito de lo expuesto, el Fiscal es de sentir que V. E. se sirva declarar nulo todo lo fecho y actuado; reponiendo la causa al estado de demanda, para que se sustancie en vía ordinaria con intervención del Ministerio Fiscal.

Lima, 30 de abril de 1905.

ALBARRACÍN.

Lima, junio 13 de 1905.

Vistos: de conformidad en parte con lo dictaminado por el señor Fiscal, y atendiendo: á que terminado el juicio sumario que promovió doña Dominga García, para que se declarase el fallecimiento intestado de doña Juliana García, no procede la nueva solicitud presentada con el mismo objeto por aquella, sino la acción petitoria de herencia, que conforme á la ley debe seguirse en la vía ordinaria; *declararon* no haber nulidad en el auto de vista de fojas 55 vuelta, su fecha 9 de agosto último, en cuanto declara fundada la oposición de don Baltazar Sagurín á la nueva denuncia del intestado de doña Juliana García; *declararon* insubsistente dicho auto de vista en lo demás que contiene; dejaron á salvo el derecho de las partes respecto á la herencia, para que lo hagan valer en la vía y forma que corresponda; y los devolvieron.

Castellanos — Ribeyro — León — Figueroa — Villanueva.

Se publicó conforme á ley.

Luis Delucchi.