Deben actuarse las pruebas que el ejecutado ofrece para acreditar las excepciones que haya deducido y apreciarse su mérito en la sentencia.

Recurso de nulidad interpuesto por doña Felicitá Navarrete en la causa que sigue con don Eulogio Pacheco sobre cantidad de soles.—Procede del Cuzco.

Excmo. Señor:

Don Eulogio J. Pacheco acompañando la escritura de fojas 1 ha demandado á doña Felicitá Navarrete para el pago de la cantidad de soles 800 y tramitada la acción hasta expedirse el auto de embargo lo ha contradicho la demandada alegando que de las mercaderías vendidas solo ha podido realizar una parte, pues la otra es de inferior calidad y que por consiguiente hubo error en el contrato y entre otras pruebas ha pedido examen y tasación de las mercaderías por peritos. El Juez ha aceptado las pruebas ofrecidas por la Navarrete excepto la del peritaje porque habiendo trascurrido más de dos años de la venta y no tratándose de la rescisión del contrato sino del pago del precio estipulado en el contrato, no es admisible esa prueba; auto de fojas 34 vuelta, que el superior ha confirmado á fojas 46.

En concepto del Fiscal está arreglado á la ley el auto de vista; porque apareciendo de autos que la venta se hizo con conocimiento de la cosa vendida la que ha permanecido en poder de la compradora, por más de dos años, en que ha realizado parte de las existencias y pedido plazo

para pagar el precio, no es procedente la prueba del peritaje, con el cual se intenta acreditar el error sufrido para rescindir la venta ó pedir rebaja del precio; acciones que no son la materia del juicio, por extemporáneas, por todo lo que es de parecer el Fiscal que declare VE. no haber nulidad en el auto de vista, salvo mejor acuerdo.

Lima, 5 de noviembre de 1906.

_____ GÁLVEZ.

Lima, 16 de noviembre de 1906.

Vistos: con lo expuesto por el señor Fiscal; y atendiendo á que la prueba pericial ofrecida por el ejecutado en el punto tercero de su recurso de fojas 26, tiende á acreditar las excepciones que ha deducido al ser citado de remate; á que el resultado y el mérito legal de esa prueba deberán apreciarse en la sentencia; y á que, con arreglo á lo dispuesto en el artículo 664 del Código de Enjuiciamientos Civil, no ha podido denegarse la actuación de la prueba de que se trata: declararon haber nulidad en el auto de vista de fojas 46, su fecha 18 de agosto último, reformándolo y revocando el de 1^a Instancia de fojas 34 vuelta, de 21 de julio anterior, y su referido de fojas 31, mandaron que el Juez actúe la prueba ofrecida por el apoderado de doña Eulogia Pacheco; y los devolvieron con lo acordado.

Espinosa.—Ortiz de Zevallos.—Villarán.—Eguiguren.—Villanueva.

Se publicó conforme á ley.

César de Cárdenas.