La omisión del juramento de los peritos nombrados en una escritura de promesa de venta, no enerva la fuerza ejecutiva de ésta.

Juicio ejecutivo seguido por don Fausto Valdeavellano con don José Rojas sobre otorgamiento de una escritura.—Procede de Lima.

SENTENCIA DE PRIMERA INSTANCIA

Vistos; y considerando: que por el mérito de la escritura de 22 de julio de 1910 que en testimonio corre á fojas 1, se dictó el auto de fojas 12 vuelta, para que el demandado cumpliera con verificar la venta de la mina "San Luis" otorgando la correspondiente escritura, conforme á lo estipulado en ella; que aunque es exacto que el artículo 1334 del Código Civil faculta á las partes que han celebrado una promesa de venta para apartarse de ella con las penas pecuniarias que determina, el demandado no puede acogerse á esa disposición por la renuncia expresa y amplia que hizo en la cláusula sexta, en la que además se estipuló que la venta le sería en todo caso obligatoria al vendedor; que los contratantes fijaron como precio mínimo la suma de 35,000 soles y bajo esta base estipularon que si la valorización de la mina, que deberían hacer dos peritos, uno por cada parte, era mayor, se pagaría este mayor precio, y si fuese menor, siempre el mínimo fijado; que de las tasaciones de fojas 6 y fojas 9, ampliada á fojas 46, de cuya autenticidad no se

duda, apreciándola conforme á lo expresado en la cláusula segunda, resulta: que el precio que los peritos fijan es menor de 35,000 soles y por consiguiente es éste el precio que debe regir; que la nulidad que se deduce en la oposición de fojas 17 no suspende los efectos de la escritura, conforme á lo dispuesto en el artículo 792 del Código de Enjuiciamientos Civil; y que, por lo expuesto subsiste el mérito de la escritura con la que se aparejó la demanda y es de aplicación lo dispuesto en el artículo 1192 del mismo Código. Por tales motivos.—Fallo: que debe llevarse adelante el auto de fojas 12 vuelta, no obstante la oposición de fojas 17 y su ampliación de fojas 25 que se declaran sin lugar; y que por el precio fijado de 35,000 soles que abonará el comprador se otorgue por el vendedor la respectiva escritura pública. Y por esta mi sentencia juzgando en primera instancia así lo pronuncio mando y firmo en Lima 17 de noviembre de 1910

E. F. Muñoz.

Dió y pronunció etc.

Manuel Jesús Ramírez.

SENTENCIA DE VISTA

Lima, 28 de diciembre de 1910

Vistos; y considerando: que para que proceda la acción ejecutiva con arreglo al artículo 1192 concordante con el 1128 del Código de Enjuiciamientos Civil, se requiere que la demanda sea recaudada con instrumento que apareje ejecución: que tratándose en el presente caso de

que don José Rojas extienda escritura de venta de la mina "San Luis", en cumplimiento de la promesa hecha á don Fausto Valdeavellano, debe constar de manera auténtica, la oferta ó promesa, la cosa objeto de ella y el precio; que si bien están acreditadas las dos primeras de estas condiciones en el testimonio de fojas 1, no lo está la última que quedó librada al dictamen de los peritos don Herbert Twedle y don Alberto Ortigoso y cuyas operaciones no tienen el carácter de auténticas, por no reunir los requisitos exigidos por los artículos 261 y 263 del mismo Código: revocaron la sentencia apelada de fojas 48, su fecha 17 de noviembre último; declararon fundada la oposición formulada por el apoderado de don José Rojas en su escrito de fojas 17; y en consecuencia sin valor ni efecto el auto de fojas 12 vuelta; mandaron se corra traslado de la demanda en vía ordinaria; y los devolvieron; reintegrándose el papel.

Puente Arnao—Pérez—Correa y Veyán.

Se publico conforme á ley.

R. F. Sánchez Rodríguez.

DICTAMEN FISCAL

Excmo. Señor:

Don José Rojas hizo á don Fausto Valdeavellano promesa de venta de la mina "San Luis" estipulando ambos en la segunda cláusula del contrato que el precio sería, caso de desacuerdo

entre los peritos don Alberto Ortigoso y don Herbert Twedle el promedio que de los dos avalúos resultare.

Con el testimonio de ese contrato y las tasaciones de los dichos peritos, que de hecho procedieron sin previa formalidad forense, Valdeavellano demanda en vía ejecutiva á Rojas para que le extienda escritura de venta.

El juez defiere á la acción.

Dispone el artículo 261 del Código de Enjuiciamientos Civil que antes de ejercer el cargo, los peritos deben aceptarlo y jurar que lo desempeñarán según su leal saber y entender sin agravio de partes.

Designados para el señalamiento de precio de la cosa, como lo permite el artículo 1322 del Código Civil, esos peritos se encuentran, en efecto, en análoga condición á la de los árbitros; quienes sin embargo de nombrados en el contrato, compromisario, no pueden actuar sin la indispensable concurrencia al juzgado con el objeto de llenar las formalidades de aceptación y juramento que prescribe el artículo 1552 del Código Procesal.

Ortigoso y Twedle han tasado con prescindencia de tales solemnidades; y por consiguiente su avalúo carece de eficacia jurídica.

Luego no estando conocido con arreglo á ley el precio de la mina "San Luis", no se halla perfeccionado el contrato de compra-venta; por lo cual no hay lugar, por ahora, al otorgamiento de la escritura pública de transferencia.

No hay nulidad en el fallo revocatorio recurrido que desestima la demanda ejecutiva y manda que se le dé sustanciación ordinaria que le corresponde.

Lima, á 22 de abril de 1911.

SEOANE.

RESOLUCIÓN SUPREMA

Lima, 1.º de mayo de 1910.

Vistos; con lo expuesto por el Señor Fiscal y por los fundamentos de la sentencia de primera instancia de fojas 48, su fecha 7 de noviembre del año próximo pasado; declararon haber nulidad en la de vista de fojas 59, su fecha 28 de diciembre del mismo año, que revocando aquella, declara fundada la oposición formulada á fojas 17 por don José Rojas y manda se corra traslado de la demanda de fojas 12 en la vía ordinaria; reformando la expresada sentencia de vista, confirmaron la de primera instancia que ordena se lleve adelante el auto de fojas 12 vuelta, no obstante la citada oposición que se declara sin lugar y que por el precio de 35,000 soles plata que abonará don Fausto Valdeavellano, se otorgue por don José Rojas la escritura de venta de la mina "San Luis"; y los devolvieron.

Espinosa — Leon — Eguiguren — Almenara — Barreto.

Se publicó conforme á ley.

César de Cárdenas.