reciba a prueba la excepción de prescripción propuesta por doña Mercedes Málaga a fojas veintinueve: y los devolvieron.

Loaysa. — Espinosa. — Elnore. — Lama. — Sajar.

Se publicó conforme a ley, de que certifico.

Causa N° 777. — Año 1895.

Reconocimiento de hijos naturales.

Récurso de nulidad interpuesto por doña Celestina García de Chueca en la causa que sigue con doña Isabel García de Chepote sobre intestado. — Procede de Lima.

Auto resolutivo de Primera Instancia

Lima, julio 5 de 1895.

Autos y vistos: de conformidad en parte con lo dictaminado por el Agente Fiscal; y considerando: que ni la licencia otorgada por el doctor don Mariano Leocadio García para el matrimonio de doña Isabel García, a quien llama su hija, según consta de fojas dos vuelta; ni el instrumento de fojas cuatro, que contiene tanto el poder general que el doctor García dió al doctor Chepo-

te para que comprara, vendiera o gravara sus bienes y compareciera en juicio, sin nombrar absolutamente a hija alguna, como la escritura por la cual el apoderado compró un chino para el servicio de su esposa, llamándola hija del intestado en el testamento de fojas diez; ni la dedicatoria del retrato del presbítero doctor García, que sigue a la foja veintiseis; ni finalmente la partida de fojas veintisiete, según la cual dicho presbítero administró el sacramento del bautismo a una hija de doña Isabel García, sin expresar que esta era hija suya; contienen un legal reconocimiento de hija natural, desde que, conforme al artículo 238 del Código Civil, el reconocimiento se hará por el padre en el registro de nacidos, o en la partida de bautismo, o en escritura pública, o en testamento; que no habiendo tenido el doctor Chepote esta facultad para hacer el reconocimiento, la declaración que sobre el particular hizo en la escritura de compra antes mencionada, no se reputa hecha por el mandante: que la información testimonial carece de valor legal para este efecto; y que del testamento de fojas 10 y partida de fojas 96 aparece que las personas llamadas a heredar al intestado son sus hermanas doña Celestina García viuda de Chueca y doña Francisca García de Miller, conforme al artículo 876 del Código Civil, sin que se hayan presentado otras personas con derecho a la herencia, ni se les haya disputado su parentesco: por estas razones, se declara que el presbítero don Mariano Leocadio García ha fallecido intestado; y que su herencia corresponde a sus hermanas doña Celestina García viuda de Chueca y a doña Francisca García de Miller, cuyos derechos representa doña Isabel García

viuda de Chepote, en virtud de la renuncia y traspaso de fojas 72, a quienes se ministrará posesión de la herencia bajo el respectivo inventario, previo pago de los derechos fiscales respectivos, no sólo por la herencia transversal, sino por la cesión y traspaso contenida en la escritura de que se ha hecho referencia; pasándose al efecto el oficio respectivo.

Barreto.

Ante mí.

José Costa y Vivanco.

Auto de vista

Lima, octubre 29 de 1895.

Vistos: de conformidad con el dictamen del señor Fiscal, cuyos fundamentos se reproduce: y considerando además: que la filiación natural de doña Isabel García viuda de Chepote está acreditada con el certificado últimamente presentado: revocaron el auto apelado de fojas 119, su fecha 5 de julio último en cuanto declara que la herencia de don Leocadio García corresponde a las hermanas; declararon que doña Isabel García viuda de Chepote como hija natural reconocida es la here-

dera legal del intestado y mandaron se le ministre la posesión correspondiente; y los devolvieron.

Castellanos. — Varela. — Eráusquin.

Se publicó conforme a ley, de que certifico.

Manuel Panizo.

DICTAMEN FISCAL.

Excmo. señor:

El artículo 238 del Código Civil es claro y preciso, el reconocimiento de los hijos naturales se hará por el padre en el registro de nacidos o en la partida de bautismo o en escritura pública o en testamento y el artículo 892 del mismo Código dice, que los hijos naturales reconocidos por el padre conforme a este Código, serán sus herederos forzosos, según las reglas que el mismo Código establece.

En el presente caso, ha presentado doña Isabel García viuda de Chepote la más abundante prueba de haber sido reconocida en la familia del doctor don Mariano L. García como su hija natural, que el mismo señor García le dió su consentimiento para casarse con el doctor Chepote, llamándola hija, que dicho señor García no era clérigo cuando nació doña Isabel, y que el doctor Chepote mereció la confianza del señor García:

pero doña Isabel no ha probado haber sido reconocida en alguna de las cuatro formas especificadas en la ley o lo que es lo mismo no ha probado tener derecho a la sucesión del doctor don Mariano L. García, como heredera forzosa suya.

Las pruebas relativas a la cuasi posesión de los derechos de familia, para la prestación de alimentos, no son bastantes para declarar los derechos hereditarios y si alguna vez se ha aceptado el reconocimiento de los hijos naturales en documento auténtico habrá sido porque se ha demostrado la intención y voluntad del padre de hacer el reconocimiento; pero aceptar como tal una indicación indirecta es dar a la ley un sentido mucho más amplio del que se propuso el legislador, que no enumeró otros medios de prueba que los expresados en el artículo 238, siendo inconducentes todos los demás.

El Fiscal es de sentir, pues, que la resolución de vista de fojas 140 no está arreglada a la ley, que es nula conforme a lo dispuesto en el artículo 1647 del Código de Enjuiciamientos, y que puede VE. declararlo y reformándola confirmar el auto de fojas 119a, en cuanto declara que la herencia del doctor don Mariano L. García corresponde a sus hermanas, con lo demás que dicho auto contiene, salvo mejor acuerdo.

Lima, noviembre 30 de 1895.

Gálvez.

RESOLUCIÓN SUPREMA

Lima, enero 4 de 1896.

Vistos: de conformidad con el dictamen del señor Fiscal, cuyos fundamentos se reproducen, declararon *haber nulidad* en el auto de vista de fojas ciento cuarenta, su fecha, veintinueve de octubre del año próximo pasado, que revocando el de primera instancia de fojas ciento diecinueve vuelta, su fecha cinco de julio del mismo, declara que doña Isabel García viuda de Chepote, como hija natural reconocida, es la heredera legal del intestado y manda se le ministre la posesión correspondiente; reformando el primero, confirmaron el segundo, que declara que la herencia del doctor don Mariano Leocadio García corresponde a sus hermanas doña Celestina García viuda de Chueca y a doña Francisca García de Miller, cuyos derechos representa doña Isabel García viuda de Chepote, en virtud de la renuncia y traspaso de fojas setenta y dos, a quienes se les ministrará posesión de la herencia bajo del respectivo inventario, con lo demás que contiene; y los devolvieron.

Sánchez. — Corso. — Elmore. — Lama. — Solar.

Se publicó conforme a la ley, de que certifico.

Luis Delucchi.

Causa N° 720. — Año 1895.