Corre el término para el abandono, en el juicio ejecutivo, aun después de pronunciada la sentencia de trance y remate, cuando ésta manda continuar la ejecución.

Recurso de nulidad interpuesto por el doctor don Enrique Perla en la causa que sigue con el Banco Territorial Hipotecario sobre cantidad de soles. — Procede de Lima.

DICTAMEN FISCAL

Excmo. señor :

Después de expedido el fallo de trance y remate de fojas 96, confirmado a fs. 107 vta. en el juicio ejecutivo que sigue el personero del Banco Territorial Hipotecario con el doctor don Enrique Perla sobre cantidad de soles, y cuando se actuaban las diligencias conducentes a la liquidación por peritos que se mandó practicar en dicho fallo, quedó paralizada la instancia desde el 4 de noviembre de 1890, fojas 127 vuelta hasta el 12 de enero de 1894, en cuya fecha el doctor Perla dedujo el abandono, que el Juzgado — previa la debida constancia del actuario sobre el vencimiento del término — tuvo a bien declarar en el auto de fojas 130 vuelta, el que ha sido revocado por el Tribunal Superior, diciéndose de nulidad de la revocatoria.

Aunque es cierto que se ha pronunciado la sentencia de remate, no por esto puede decirse que haya concluido la primera instancia en el juicio ejecutivo de la materia, y que, por consiguiente, no tiene lugar el abandono de

ducido. Los fallos de esta clase fenecen la instancia cuando son negativos, esto es, cuando declaran fundada la oposición al remate y sin lugar la ejecución; pero si por el contrario la mandan llevar adelante hasta que se haga al acreedor el pago demandado, entonces constituyen una de las estaciones necesarias del juicio ejecutivo, con posterioridad a la cual hay otras diligencias que actuar y suelen surgir nuevos incidentes y decisiones que establecen la continuación de la primera instancia.

En el presente caso en el que no sólo existía la necesidad de la prosecución natural del juicio, sino que conforme a lo resuelto pendía de él la liquidación de la cantidad adeudada, es más tangible todavía el hecho de que la instancia continuaba abierta, como no podía dejar de estarlo, hasta que las partes litigantes alcanzaran la realización de sus derechos.

El tiempo que señalan los incisos tercero y cuarto del artículo quinientos sesenta del Código Civil, se refiere a la prescripción de las acciones personales o de las que nacen de una ejecutoria, punto que no tiene relación con el del abandono que actualmente se ventila, desde que la sentencia dada en juicio ejecutivo no produce los efectos de cosa juzgada y deja expedito el derecho de los interesados para la vía ordinaria, según lo previene el artículo mil ciento sesenta y cinco del Código de Enjuiciamientos Civil.

Los fundamentos del auto del juez por el que se declara el abandono, conservan, pues, toda su fuerza; y habiendo contravenido la revocatoria a lo dispuesto en la primera parte del artículo quinientos treinta del mencionado Código de Enjuiciamientos, el Fiscal es de dictamen que se sirva V.E. declarar que hay nulidad en la

resolución de vista de fojas 140 vuelta, y reformándola, confirmar la de primera instancia; salvo mejor acuerdo.

Lima, octubre 1° de 1897.

Arbaisa.

RESOLUCIÓN SUPREMA

Lima, diciembre 6 de 1897.

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 vuelta, su fecha, cinco de mayo último, y reformándolo, confirmaron el de primera instancia de fojas ciento treinta vuelta, su fecha, veinticinco de abril de este año, por el cual se declara abandonada la instancia, y sin lugar lo pedido por el Banco Territorial Hipotecario en su escrito de fojas ciento veintinueve; y los devolvieron.

Espinosa. — Corso. — Lama. — Solar. — Paredes.

Se publicó conforme a ley, siendo el voto del señor Paredes el siguiente: Por los fundamentos del auto de vista y teniendo en consideración, por otra parte, que conforme al artículo cuatrocientos cuarenta y siete del Código de Enjuiciamientos, no corren los términos durante el impedimento del juez o de la parte: que durante

el término del abandono, el Banco Territorial Hipotecario ha caído en quiebra y paralizado sus operaciones, hasta el veintinueve de octubre de mil ochocientos noventa y dos, en que fué nombrado síndico del concurso don Pablo La Rosa; que, computándose, desde esta fecha el término hasta el doce de enero de mil ochocientos noventa y cuatro, en que se presentó el escrito de fojas ciento veintiocho, no se ha vencido el término del abandono; mi voto es por la *no nulidad*; de que certifico.

Luis Delucchi.

Causa N° 390. — Año 1897.

No constituye despojo el decreto gubernativo que pone término al expendio de billetes de lotería en determinada localidad.

• *Recurso de nulidad interpuesto por la Beneficencia Pública del Callao en la causa que sigue con el Supremo Gobierno, sobre despojo. — Procede de Lima.*

DICTAMEN FISCAL

Excmo. señor :

En 16 de mayo de 1874, la Sociedad de Beneficencia del Callao solicitó autorización para implantar el ramo de suertes bajo su inmediata administración; el dictamen fiscal le fué favorable, pero con la limitación de