

————— Eugenio María Ramírez Cruz

TRATADO DE DERECHOS REALES

TOMO I

TEORÍA GENERAL DE LOS DERECHOS REALES
BIENES - POSESIÓN

INDICE GENERAL



EDITORIAL RODHAS

INDICE GENERAL DEL VOLUMEN I

PREAMBULO 9
ABREVIATURAS 13

PRIMERA PARTE

TEORIA GENERAL DE LOS DERECHOS REALES

TITULO I

LOS DERECHOS REALES

CAPITULO I. INTRODUCCION

1.- Origen de la expresión “Derechos Reales”. 2.- ¿En qué momento aparecen los Derechos Reales?. 3.- Los bienes a través de la historia. 4.- Elaboración formal de los derechos reales. 5.- Función social de los derechos reales. 6.- Regulación jurídica actual de los bienes económicos. 7.- Derechos Reales y desarrollo tecnológico y económico-social. 8.- Carácter popular de los derechos reales 17

CAPITULO II. DERECHO CIVIL Y DERECHOS REALES

9.- Ubicación dentro del Derecho Civil. 10.- Contenido de los derechos reales. 11.- Las normas tipificadoras de los Derechos Reales 24

TITULO II

DEFINICION DE LOS DERECHOS REALES

CAPITULO I. NATURALEZA JURIDICA DE LOS DERECHOS REALES: DISTINCION ENTRE LOS DERECHOS REALES Y PERSONALES

12.- Planteamiento del problema. 13.- Origen de la distinción. 14.- Teoría clásica o dualista. 15.- Crítica al dualismo clásico. 16.- Teorías pluralistas. 17.- Teorías monistas o unitarias. 18.- Teorías unitarias obligacionistas. Teoría de la obligación pasivamente universal. 19.- Crítica. La obligación pasiva no es una verdadera “obligatio”. 20.I.- La obligación pasiva no es una verdadera “obligatio”. 21.II. La obligación pasiva se observa también

en los derechos obligacionales. 22.III. ¿Existe deudor determinado en los derechos reales?. 23.- Teoría unitaria realista. 24.- Crítica al monismo realista. 25.- Diferencias entre los derechos reales y personales 27

CAPITULO II. LA TEORIA ECLECTICA

26.- Teoría ecléctica. Definición. 27.- Crítica al eclecticismo 49

CAPITULO III. OTRAS TEORIAS

28. Teoría del poder inherente. 29.- Teoría institucional. 30.- Teoría procesal 56

CAPITULO IV. DERECHOS REALES. SINTESIS Y RECAPITULACION

31. Definición de derecho real. Síntesis. 32. Derechos Reales. Nuestra definición. 33.- Caracteres esenciales del derecho real. 34.- Elementos de la relación jurídico-real 61

CAPITULO V. CLASIFICACIONES DE LOS DERECHOS REALES

35.- Criterios de clasificación. Enumeración. 36.- Clasificación del autor. 37.- La clasificación del codificador nacional. 38.- Derechos reales dudosos. 39.- Derechos reales prohibidos por la ley. 40.- Derechos que tienen naturaleza real en el Perú 70

TITULO III

PRINCIPIOS QUE REGULAN LOS DERECHOS REALES

CAPITULO I. PRINCIPIOS EN EL CODIGO CIVIL

41.- Disposiciones del Código Civil. 42.I.- El principio de legalidad. Sistema del "*Numerus Clausus*". 43. Derechos Reales y autonomía de la voluntad. 44.- Génesis del sistema "*clausus*". 45.- El sistema del *numerus apertus*. 46.- La polémica en el Derecho español. 47.II.- El principio de la libertad de enajenación. 48.- El uso de la propiedad en armonía con el interés social 79

CAPITULO II. LOS DERECHOS REALES SOBRE PREDIOS RUSTICOS Y OTRAS DISPOSICIONES GENERALES

49.- ¿Regula el Código Civil los derechos reales sobre predios rústicos?. 50.- Los derechos reales sobre bienes incorporales. Derechos de autor y propiedad industrial. 51.I.- El derecho de autor. 52.- Naturaleza jurídica 53.- Caracteres. 54.II. La propiedad industrial. 55. Los derechos de autor y la propiedad industrial en la ley peruana. 56.- La propiedad horizontal 93

SEGUNDA PARTE

LOS BIENES

TITULO I

EL OBJETO DE LOS DERECHOS REALES

CAPITULO I. COSAS Y BIENES

57.- Qué bienes son objeto de derechos reales. 58.- Historia del concepto jurídico de “cosa”. 59.- “Cosa” en su acepción de objeto material. 60.- Las “cosas” como objetos excluidos de la dominación humana. 61.- Elementos de la “cosa” 107

CAPITULO II. LOS BIENES

62.- Etimología del término “bien”. 63.- Precisión del vocablo “bien”. 64.- Concepto filosófico y físico de bien. 65.- Concepto jurídico de bien. Su amplitud. 66.- Los bienes en el Código Civil. 67.- Elementos del concepto “bien”. 68.- Las energías naturales son bienes. 69.- El cuerpo humano vivo no es bien. 70.- El cadáver no es bien, es una “cosa” 114

CAPITULO III. EL PATRIMONIO

71. Etimología y noción de patrimonio. 72.- Definición tradicional de patrimonio. Teoría de AUBRY y RAU. 73.- Definición moderna de patrimonio. 74.- El patrimonio, hoy. 75.- Caracteres del patrimonio 124

TITULO II

CLASIFICACIONES JURIDICAS DE LOS BIENES

CAPITULO UNICO. LA CLASIFICACION DE LOS BIENES SEGUN EL CODIGO CIVIL

76.- Las clasificaciones romanísticas. Enumeración. 77.- Clasificación de los bienes en la legislación peruana 129

TITULO III

CLASIFICACION DE LOS BIENES EN EL DERECHO MODERNO

CAPITULO I. LOS BIENES SEGUN SU NATURALEZA

78.- Enumeración. 79.- Bienes corporales e incorporales. 80.- Bienes fungibles e infungibles. 81.- Bienes consumibles y no consumibles. 82.- Bienes divisibles e indivisibles. 83.- Bienes registrables y no registrables. 84.- Bienes presentes y futuros. 85.- Bienes muebles e inmuebles 135

CAPITULO II. PANORAMA HISTORICO DE LOS BIENES MUEBLES E INMUEBLES

86.- Los bienes muebles e inmuebles en la antigüedad. 87.- Distinción entre bienes muebles e inmuebles. Roma. 88.- La tierra, eje del derecho medieval. 89.- Derecho revolucionario francés. Epoca Moderna. 90.- Los bienes muebles e inmuebles en el Derecho Contemporáneo 147

CAPITULO III. REGIMEN DE LOS BIENES INMUEBLES EN EL CODIGO CIVIL PERUANO

91.- Enumeración. 92.- Criterios de clasificación. 93.A.- Inmuebles por naturaleza. 94.I.- El suelo, el subsuelo y el sobresuelo (artículo 885, 1°). 95.II.- El mar, los lagos, los ríos, los manantiales de agua y las aguas vivas o estanciales (artículo 885, 2°). 96.III.- Las minas, canteras y depósitos de hidrocarburos (art. 885, 3°). 97.IV.- Los diques y muelles (art. 885, 5°). 98.V.- Las estaciones y vías de ferrocarriles (art. 885, 9°). 99.B. Inmuebles por el objeto sobre el cual recaen. 100.I.- Los derechos sobre inmuebles inscribibles en el Registro (art. 885, 10°). 101.II.- Las concesiones mineras obtenidas por particulares (art. 885, 8°). 102.C.- Inmuebles por calificación legal. 103.I.- Las concesiones para explotar servicios públicos (art. 885, 7°). 104.II.- Inmuebles por afectación legal. 105.- Inmuebles por integración 153

CAPITULO IV. LOS BIENES MUEBLES EN EL CODIGO CIVIL

106.- Enumeración. 107.- Criterios de clasificación. 118.A.- Muebles por naturaleza. 109.I.- Los bienes que pueden llevarse de un lugar a otro (art. 886, 9°). 110.II.- Los vehículos terrestres de cualquier clase. 111.III.- Las fuerzas naturales susceptibles de apropiación. 112.IV.- Los materiales de construcción o procedentes de una demolición si no están unidos al suelo. 113.V.- Los inventarios, estén constituidos por bienes fungibles o no fungibles. 114.VI.- Conocimientos de embarque o títulos de análoga naturaleza. 115.VII.- Los títulos valores de cualquier clase incluyendo aquellos amparados con hipoteca o los instrumentos en los que conste la titularidad de créditos o derechos personales, excepto los cheques. 116.VIII.- Todo tipo de maquinaria o equipo que conserve su carácter mobiliario. 117.IX.- Todo bien mueble dado en arrendamiento financiero o arrendado. 118.X.- Las naves y aeronaves. 119.XI.- Los pontones, plataformas y edificios flotantes. 120.XII.- Las locomotoras, vagones y demás material rodante afecto al servicio de ferrocarriles. 121.B.- Muebles por determinación de la ley. 122.I.- Las construcciones en terreno ajeno, hechas para un fin temporal. 123.II.- Los derechos pa-

trimoniales de autor, de inventor, de patente, nombres comerciales, marcas y otros similares. 124.III.- Las pólizas de seguro. 125.C. Muebles por el objeto a que se aplican. A) Las rentas o pensiones de cualquier clase (cód. civ. art. 886, 7º). B) Las acciones o participaciones en sociedades o en asociaciones, aunque sean propietarias de bienes inmuebles. C) El saldo de cuentas bancarias, depósitos bancarios, cuentas de ahorro o certificados de depósito a plazo en bancos u otras entidades financieras. D) Los créditos, con o sin garantía. E) Los bienes muebles futuros. F) El derecho de obtener frutos o productos de cualquier bien. G) Los derechos a dividendos o a utilidades de sociedades. H) Las concesiones privadas que sean muebles y que no tengan carácter personalísimo. 125.BIS. Muebles por no ser inmuebles. 125.TER.- Los demás bienes no comprendidos en el artículo 885 (art. 886, 10º)	170
--	-----

TITULO IV

BIENES SEGUN LA CONEXION QUE SE ESTABLECE ENTRE ELLOS

CAPITULO I. BIENES SIMPLES Y COMPUESTOS. LAS UNIVERSALIDADES

126.- Enumeración. 127.- Bienes simples y compuestos. 128.- Las universalidades (<i>Universitas</i>)	191
--	-----

CAPITULO II. PARTES INTEGRANTES Y ACCESORIOS

129.- Aspecto preliminar. 130.- Bienes principales y accesorios en el Derecho romano. 131.- Bien principal. Definición. 132.- Partes integrantes. Definición. 133.- Régimen legal. 134.- Caracteres. 135.- Bienes accesorios. Definición. 136.- Régimen legal. 137.- Las pertenencias. 138.- Características de las pertenencias. 139.- Los accesorios y las partes integrantes siguen la suerte del bien principal	194
---	-----

CAPITULO III. FRUTOS Y PRODUCTOS

140.- La fructificación en el Derecho romano. 141.- El fruto. Definición y régimen legal. 142.- Clasificación romana de los frutos. 143.I. Frutos naturales. 144.II.- Frutos industriales. 145.- Frutos civiles. 146.- Propiedad de los frutos. 147.- Cómputo de los frutos industriales o civiles. Deducción de los gastos. 148.- Los productos. Definición y régimen legal. 149.- Extensión de las normas sobre frutos a los productos	204
--	-----

TITULO V

BIENES SEGUN LA PERSONA A QUIEN PERTENECEN

CAPITULO I. BIENES DEL ESTADO Y DE LOS PARTICULARES

150.- Introducción. 151.- Enumeración. 152.- *Res in patrimonio y res extra patrimonium*. 153. *Res in commercio y res extra commercium*. 154.I.- Cosas comerciables (*res in commercio*). 155.II. Cosas fuera del comercio (*res extra commercium*). 156. *Res divini iuris*. 157.- *Res humani iuris* 209

CAPITULO II. LOS BIENES DE DOMINIO PUBLICO DEL ESTADO

158.- Bienes del Estado y bienes de los particulares. Noción previa. 159.- Los bienes públicos. Breve noticia histórica. 160.- Dominio público y propiedad privada. Fundamento. 161.- Crítica a la clasificación tradicional. 162.- Bienes de dominio público del Estado. Concepto y criterio distintivo. 163.- El dominio público. Definición. 164.- Naturaleza jurídica de los bienes de dominio público. 165.- Caracteres jurídicos del dominio público. 166.I. La inalienabilidad. 167.- Inembargabilidad. 168.- Imposibilidad de constituir hipoteca. 169.- No proceden los interdictos ni las acciones posesorias. 170.II.- La imprescriptibilidad del dominio público. 171.- Los derechos reales administrativos. 172.- La afectación y la desafectación del dominio público. 173.- Código Civil y dominio estatal público. 174.- Clasificación de los bienes de dominio público. 175.I.- Dominio terrestre. 176.II. Dominio marítimo. 177.III.- Demanio hidráulico. 178.IV.- Dominio público aéreo. 179.V.- Dominio minero. 180.VI.- Dominio ferroviario. 181.VII.- Universalidades jurídicas 216

CAPITULO III. BIENES DE DOMINIO PRIVADO DEL ESTADO

182.- Noción previa. 183.- Dominio privado del Estado. Definición y denominaciones. 184.- Naturaleza jurídica. 185.- Caracteres del dominio privado del Estado. 186.- Enumeración 246

CAPITULO IV. BIENES DE LOS MUNICIPIOS, REGIONES Y OTRAS INSTITUCIONES PUBLICAS

187.- Enumeración. 188.- Bienes de las Municipalidades. 189.- Bienes de las Regiones. 190.- Bienes de las Sociedades de Beneficencia. 191.- Bienes de las Universidades Públicas 254

CAPITULO V. TEORIA DE LOS RECURSOS NATURALES Y EL MEDIO AMBIENTE

192.- Noción de recursos naturales. 193.- Los recursos naturales. Definición. 194.- Clasificación de los recursos naturales. 195.- Titular de los recursos naturales. 196.- El papel de la codifica-

ción, omisión del Código Civil vigente. 197.- Los recursos naturales en la Constitución. Su concesión a particulares. 198.- Noción de medio ambiente. 199.- Enumeración de los recursos naturales. 200.- La propiedad de las tierras. 201.- La propiedad de las aguas. 202.- La propiedad forestal. 203.- La propiedad de la fauna silvestre. 204.- Propiedad de los recursos hidrobiológicos. 205.- La propiedad minera. 206.- La propiedad de los hidrocarburos 258

CAPITULO VI. EL DOMINIO DEL MAR

207. Antecedentes legislativos. 208.- La doctrina de las 200 millas en la legislación peruana. 209.- El dominio marítimo en la Constitución de 1993. 210.- Definición de “mar territorial”. De la Conferencia de La Haya a la actualidad. 211.- La tercera Convención de las Naciones Unidas sobre el Derecho del Mar. 212.- La posición de Estados Unidos. 213.- La crítica nacional a la Convención. El debate entre “zonistas” y “territorialistas”. 214.- Hacia una definición de dominio marítimo..... 278

CAPITULO VII. BIENES QUE INTEGRAN EL PATRIMONIO CULTURAL DE LA NACION

215.- Noción de bien cultural. Trascendencia del tema. 216.- Breve noticia histórica. 217.- Definición de “bienes culturales”. 218.- Antecedentes legislativos en el Perú. 219.- Régimen legal vigente. 220.- Bienes culturales. Enumeración. 221.- Clasificación de los bienes culturales. 222.- ¿Son libremente comercializables los bienes culturales?. 223.- Protección del patrimonio cultural de la nación. 224.- Los bienes culturales subacuáticos. 225.- La tutela del patrimonio cultural, más allá del Derecho 290

CAPITULO VIII. LOS BIENES DE LA IGLESIA

226.- Las propiedades de la Iglesia. Breve noticia histórica. 227.- Del Derecho romano al Derecho canónico. 228.- La enajenación de los bienes eclesiásticos. 229.- Bienes de la Iglesia. Su naturaleza jurídica. 230.- Bienes de otras iglesias 309

TERCERA PARTE

LA POSESION

TITULO I

INTRODUCCION

CAPITULO I. ASPECTOS PRELIMINARES

231.- Noción de posesión. 232.- Etimología. 233.- La “visibilidad” de la posesión 319

CAPITULO II. PANORAMA HISTORICO DE LA POSESION

234.- Origen de la posesión. 235.- La posesión en el mundo primitivo. 236.- La posesión en el Derecho romano. 237.- La posesión en el Derecho germano: la "gewere". 238.- La posesión en el Derecho canónico. 239.- La posesión en el antiguo y moderno Derecho español. 240.- La posesión en el Derecho peruano 322

**TITULO II
LA POSESION**

CAPITULO I. FUNDAMENTOS Y DEFINICION DE LA POSESION

241.- Trascendencia del estudio de la posesión. 242.- Sentidos en que se emplea la palabra "posesión". 243.- La posesión como poder de hecho. 244.I.- Posesión de derecho. 245.II.- Posesión del dueño (*ius possessionis* y *ius possidendi*). 246.- Caracteres de la posesión. 247.- La posesión. Definición y sentidos. 248.- Fundamento de la protección posesoria 331

CAPITULO II. LA POSESION EN LA LEGISLACION PERUANA

249.- La posesión en nuestro primer código. 250.- La posesión en el Código de 1936. 251.- Posesión y propiedad. Relaciones y distinción 342

CAPITULO III. NATURALEZA JURIDICA DE LA POSESION

252.- La posesión: ¿un hecho o un derecho? 253.I.- La posesión como hecho. Teorías. 254.II.- La posesión como hecho y derecho a la vez. 255.- La posesión como derecho. Teorías. 256.- Balance de la polémica sobre el carácter de la posesión. 257.- La posesión: ¿derecho personal o derecho real? 258.- Nuestra posición. La posesión es un derecho real..... 345

CAPITULO IV. ELEMENTOS CONSTITUTIVOS DE LA RELACION POSESORIA LA POLEMICA ENTRE SAVIGNY Y JHERING

259.- Los elementos constitutivos en Roma. I. Elemento material o externo: el *corpus*. 260.- Teoría subjetiva de SAVIGNY. 261.- Teoría objetiva de JHERING. 262. Tesis de SALEILLES. 263.- El *corpus* en el derecho positivo. II. Elemento subjetivo o psicológico: el "*animus*". 264.- Concepción subjetiva o de la voluntad. 265.- Concepción objetiva de JHERING. 266.- La voluntad en la tenencia y en la posesión. 267.- Tenencia y posesión según las dos teorías. 268.- Tesis de SALEILLES. 269.- El *animus* en el derecho comparado. 270.- El "*animus*" en el derecho peruano 359

CAPITULO V. ATRIBUTOS DE LA POSESION

271. Enumeración clásica. 272.- Los atributos de la posesión en la nueva teoría 383

CAPITULO VI. LA TENENCIA O DETENTACION

273.- Planteamiento del problema. 274.- Génesis del término “tenencia”. 275.- Ideas previas. 276.- Concepciones subjetiva y objetiva de la tenencia. SAVIGNY y JHERING. 277.- Definición tradicional de tenencia. 278.- La tenencia, hoy. 279.- Fundamento de la tenencia. 280.- Diferencias entre posesión y tenencia. 281.- Escasa importancia de la distinción entre tenencia y posesión. 282.- Causa de la tenencia. 283.- Especies de tenencia. 284.- Causa de detentación. 285.- ¿Es ineficaz la tenencia?. 286.- Terminación de la tenencia. Interversión de la tenencia en posesión. 287.I.- Interversión del título por causa proveniente de un tercero. 287.II.- Interversión del título por contradicción (oposición) a los derechos del propietario. 288.- Doble presunción legal respecto a la tenencia 386

CAPITULO VII. EL SERVIDOR DE LA POSESION

289.- Idea previa. 290.- Definición y régimen legal. 291.- Notas características del servidor de la posesión 401

CAPITULO VIII. ELEMENTOS DE LA RELACION POSESORIA

292.- Enumeración. 293.I. Sujeto de la posesión. 294.- Posesión para sí (posesión en nombre propio). 295.- Capacidad para la posesión con título. 296.- Posesión para otro (posesión en nombre ajeno). 297.- La coposesión. Definición y régimen legal. 298.II.- Objeto de la posesión. 299.- La cuasi posesión o posesión de derechos. 300.- Posesión de herencia. Universalidades jurídicas y de hecho. 301.- Extensión de la posesión a los accesorios. 302.III.- La relación posesoria..... 407

TITULO III

CLASES DE POSESION

CAPITULO I. ESPECIES POSESORIAS ANTIGUAS

303.- Clasificaciones antiguas. 304.- El problema del precarista, del acreedor pignoraticio y del secuestratario. 305.- La posesión en el período justiniano. 306.- La posesión en el Derecho moderno. 307.- Especies posesorias en las partidas 417

CAPITULO II. LA POSESION EN LA CODIFICACION NACIONAL

308.- Clases de posesión en los Códigos Civiles de 1852 y 1936.
309.- Especies posesorias en el Código vigente. 310.- Posesión en nombre propio y en nombre ajeno. Posesión en concepto de dueño y posesión en concepto distinto del de dueño. 311.- Posesión en nombre propio. 312.- Posesión en concepto de dueño. 313.- Posesión en concepto distinto del de dueño. 314.- Poseedor en nombre ajeno 422

CAPITULO III. EL FENOMENO DE LA CONCURRENCIA HORIZONTAL DE POSESIONES. POSESION MEDIATA E INMEDIATA

315.- Posesión mediata e inmediata. Definición. 316.- Régimen legal y requisitos 427

CAPITULO IV. POSESION LEGITIMA E ILEGITIMA

317.- Posesión legítima. Definición. 318.- Posesión ilegítima. Definición. 319.- Posesión ilegítima de buena fe y de mala fe. 320.- Posesión de buena fe. Régimen legal. 321.- La buena fe. Definición. 322.- La buena fe en las personas jurídicas. 323.- Duración de la buena fe. 324.- La presunción de buena fe. 325.- Efectos de la buena fe. 326.- Posesión ilegítima de mala fe. 327.- Efectos de la mala fe. 328.I.- Obligación de devolver los frutos indebidamente percibidos. 329.II.- Responsabilidad por la pérdida o deterioro del bien 431

CAPITULO V. LA POSESION PRECARIA

330.- Definición y régimen legal 441

CAPITULO VI. OTRAS CLASES DE POSESION

331.- Posesión justa e injusta. 332.- La posesión civilísima 444

CAPITULO VII. LA POSESION VICIOSA

333.- Advertencia necesaria. 334.- Los vicios de la posesión. 335.I.- Violencia. 336.- Posesión violenta. 337.II. Clandestinidad. 338.III.- Discontinuidad. 339.IV.- El equívoco o equivocidad 447

CAPITULO VIII. LA POSESION CONDUCENTE A LA USUCAPION

340.- Introducción. 341.- Definición. 342.- Naturaleza jurídica. 343.- Fundamento. 344.- Renuncia a la usucapión ya ganada. 345.- El título en la usucapión. 346.- El justo título. 347.- Requisitos. 348.- Posesión a título de propietario. 349.- Posesión continua. 350.- Posesión pacífica. 351.- Posesión pública 454

CAPITULO IX. LA POSESION DE BIENES MUEBLES

352.- Breve noticia histórica. 353.- Régimen legal. 354.- Naturaleza jurídica. 355.- Derecho comparado. 356.- La regla: “En materia de muebles, la posesión vale como título”. 357.- Fundamento jurídico de la regla del artículo 948. 358.- Requisitos que exige el artículo 948. 359.- La excepción a la regla. Los bienes perdidos y los que infringen la ley penal. 360.- Irreivindicabilidad de los bienes muebles 463

TITULO IV

INSTITUCIONES POSESORIAS

CAPITULO I. PRESUNCIONES LEGALES EN FAVOR DEL POSEEDOR

361.- Las presunciones. Concepto y clases. 362.- Presunción de propiedad. 363.- Presunción de posesión de los accesorios. 364.- Presunción de la posesión de los bienes muebles. 365.- Presunción de buena fe. 366.- Presunción de continuidad posesoria. 367.- Otras presunciones no reconocidas por el Código Civil. 368.- Presunción de no interrupción posesoria. 369.- Presunción legal de posesión, no de precariedad. 370.- Presunción de unidad del título 473

CAPITULO II. DERECHOS DEL POSEEDOR

371.- Enumeración. 372.- Derecho a la suma de los plazos posesorios. 373.- Derecho al reembolso de las mejoras. 374.- Definición. 375.- Clases de mejoras. 376.I.- Mejoras necesarias. 377.II.- Mejoras útiles. 378.III.- Mejoras de recreo. 379.- Pago conforme al valor actual de las mejoras. 380.- Plazo para exigir el reembolso y separar las mejoras. 381.- Separación de las mejoras de recreo. 382.- Reembolso de las mejoras necesarias y útiles. 383.- Derecho de retención. 384.- Derecho a la defensa posesoria.... 482

TITULO V

ADQUISICION, CONSERVACION Y PERDIDA DE LA POSESION

CAPITULO I. ADQUISICION DE LA POSESION

385.- Cómo se adquiere la posesión en el Derecho romano. 386.I.- El *corpus*. 387.II. El *animus possidendi*. 388. La cuestión de la adquisición de la posesión. Teoría de SAVIGNY y de JHERING. 389.- Teoría romana de la adquisición. 390.- Teoría de la “custodia” de SAVIGNY. 391.- Teoría de JHERING. 392.- Teoría de SALEILLES .. 489

CAPITULO II. ADQUISICION DE LA POSESION EN EL CODIGO CIVIL PERUANO

393.- La orientación objetivista del Código peruano. 394.- Modos de adquirir la posesión. Noción. 395.- Modos de adquisición originaria. 396.I.- La aprehensión. 397.II.- La ocupación. 398.- Modos de adquisición derivativa. 399.- La tradición (“*traditio*”). 400.- Especies de tradición. 401.- Tradición real. Régimen legal. 402.- Tradición ficticia (“*ficta traditio*”). 403.- La *traditio brevi manu*. 404.- El *constitutum possessorium* (constituto posesorio). 405.- Tradición de bien que está en poder de tercero. 406.- Tradición documental. Régimen legal. 407.- Tradición simbólica. 408.- Tradición “*longa manu*”. 409.- Adquisición derivativa por título hereditario. 410.- Posesión de derechos. 411.- Adquisición de la posesión (inmediata) por medio de representante 501

CAPITULO III. CONSERVACION DE LA POSESION

412.- La conservación posesoria en el Derecho romano. 413.- Tesis de SAVIGNY y de JHERING. 414.- Noción moderna. Regulación legal. 415.- Aplicaciones. 416.- Conclusiones. 417.- Continuación y accesión de posesiones 518

CAPITULO IV. PERDIDA DE LA POSESION

418.- Cómo se pierde la posesión en el Derecho romano. 419.- Tesis de SAVIGNY y de JHERING. 420.- Pérdida y extinción. Diferencias. 421.- Pérdida voluntaria y pérdida involuntaria. 422.- Los diferentes modos de perder la posesión. Régimen legal. 423.I.- La tradición. 424.II.- Abandono. 425.III.- Pérdida de la posesión por ejecución de resolución judicial. 426.IV.- Pérdida de la posesión por destrucción o pérdida total del bien. 427.- Otros modos no legislados de perder la posesión. 428.- Pérdida de la posesión. Síntesis..... 525

TITULO VI

EFFECTOS DE LA POSESION

CAPITULO UNICO. EFFECTOS JURIDICOS

429.- Noción previa. 430.- La posición de WOLFF. 431.- Los efectos de la posesión en el Derecho peruano. 432.- Efectos comunes de la posesión en general. 433.- Efectos de la posesión a título de dueño (usucapión). 434.- Efectos de la posesión de buena fe. 435.- Efectos de la posesión de buena fe en los bienes muebles. 436.- La posesión refuerza los derechos de crédito 535

**TITULO VII
TUTELA DE LA POSESION**

CAPITULO I. ANTECEDENTES HISTORICOS DE LA PROTECCION POSESORIA

437.- Acciones posesorias e interdictos. Noción y origen. 438.- Roma. El sistema de protección en el Derecho romano. 439.I.- Procedimiento de las acciones de la ley ("*legis actiones*"). 440.II.- El procedimiento formulario. 441.III.- El procedimiento extraordinario. 442.- División de los interdictos. 443.- Los interdictos "*retinendae possessionis*". 444.- Clases de interdictos "*retinendae possessionis*". 445.- El interdicto "*uti possidetis*". 446.- El interdicto "*utrubi*". 447.- Los interdictos "*recuperandae possessionis*". 448.- El interdicto "*unde vi*". 449.I.- El interdicto "*de vi*". 450.II.- El interdicto "*de vi armata*". 451. El interdicto "*de clandestina possessione*". 452.- El interdicto "*de precario*". 453.- El interdicto "*adipiscendae possessionis*". 454.- Su transformación en el Derecho romano postclásico. 455.- La protección posesoria en la Edad Media. El Derecho Bizantino. 456.- Pervivencia del sistema de protección posesoria postclásico en el Derecho Bizantino (Derecho Romano-Bárbaro de Occidente). 457.- El Derecho Justiniano. 458.- El Derecho Canónico. 459.- El principio "*Spoliatus ante omnia restituendus est*" (la "*exceptio spoli*"). 460.- La "*actio spoli*" (o "*Condictio ex canone redintegrandae*"). 461.- Derecho secular italiano en los siglos XIV y XV. El "*summarissimum possessorium*". 462.- El sistema posesorio en el Derecho Germanico. La "*gewere*". 463.- La tutela posesoria en el antiguo Derecho Francés. La "*saisine*". 464.- Tutela posesoria en el antiguo Derecho español. 465.- Epoca Moderna. La protección posesoria en las legislaciones modernas. 466.- Epoca Contemporánea. Las acciones posesorias en el Derecho Civil actual. 467.- Los interdictos posesorios en la legislación peruana 543

CAPITULO II. LA PROTECCION POSESORIA EN GENERAL

468.- Tutela de la posesión y legítima defensa. 469.- La acción. Especies de acciones. 470.- Las acciones reales. Clasificación. 471.- Acciones posesorias. Definición. 472.- Acciones posesorias e interdictos. Naturaleza jurídica. 473.- *Petitorium* y *possessorium*. Diferencia. 474.- Naturaleza jurídica: ¿Las acciones posesorias son acciones reales o personales? 475.- Requisitos. 476.- Poseedor actual no anual 570

CAPITULO III. LA PROTECCION POSESORIA EN PARTICULAR. LA AUTOTUTELA O DEFENSA EXTRAJUDICIAL DE LA POSESION

477.- La defensa propia en el Derecho romano. 478.- El derecho del poseedor al empleo de la fuerza. 479.- Régimen legal. Definición. 480.- Caracteres de la defensa extrajudicial. 481.- El empleo de la fuerza en los predios rústicos. 482.- La defensa extrajudicial de servidor de la posesión 579

CAPITULO IV. FUNDAMENTACION DE LA PROTECCION POSESORIA

483.- Fundamento de la tutela posesoria. Teorías. 484.- Tesis de SAVIGNY. 485.- Tesis de JHERING. 486.- Tesis de SALEILLES. 487. Fundamentación de la protección posesoria, hoy 584

CAPITULO V. LOS INTERDICTOS. AMBITO DE APLICACION

488.- Los interdictos. Breve noticia histórica. 489.- El interdicto, hoy. Definición. 490.- Origen de la protección posesoria interdictal. 491.- Relación y diferencia entre los interdictos y las acciones posesorias. Teorías. 492.- El problema en los Códigos Civil y Procesal Civil. 493.- Prescripción (extintiva) de los interdictos. El principio de la anualidad interdictal. 494.- Reglas comunes a todos los interdictos posesorios. 495.- Alcance de la protección interdictal. 496.- Defensa de la posesión de servidumbres a través del interdicto. 497.- Bienes inmuebles exceptuados de tutela a través del interdicto. No procede el interdicto para defender la posesión de los yacimientos minerales. 498.- ¿Procede el interdicto para tutelar las aguas?. 499.- ¿Procede el interdicto para proteger la flora y la fauna silvestre?. 500.- Protección de la posesión de los bienes muebles. 501.- Objeto de los interdictos. 502.- El legitimado activo. 503.- El legitimado pasivo. 504.- Frutos y resarcimiento del daño. Acumulación de pretensiones. 505.- Tutela de la posesión mediata. 506.- Protección de la coposesión. 507.- La tutela posesoria de derechos. 508.- Protección de la tenencia 594

CAPITULO VI. DEFENSA CIVIL DE LA POSESION. LOS INTERDICTOS POSESORIOS EN EL DERECHO PERUANO

509.- Noción preliminar. 510.- Régimen legal. Definición. 511.- El interdicto en el derecho agrario. 512.- Los interdictos en los códigos adjetivos de 1852 y 1912. 513.- División actual de los interdictos según el Código Procesal Civil. 514.- Los interdictos propiamente posesorios. Naturaleza jurídica. 515.- El interdicto de recobrar. Origen. 516.- Definición y régimen legal. 517.- El despojo. 518.- El problema de la naturaleza jurídica. 519.- Efecto del interdicto de recobrar. 520.- Elementos. 521.- El legitima-

do activo. 522.- El legitimado pasivo. 523.- Bienes tutelados. 524.- Despojo por orden judicial. 525.- Acción petitoria y acción posesoria. Diferencias. 526.- Caso especial de la acción de obra nueva como despojo. 527.- El interdicto de retener. Origen. 528.- Definición. 529.- La perturbación. Concepto. 530.- No se requiere posesión anual. 531.- Efectos del interdicto de retener. 532.- Régimen legal. 533.- Condiciones. 534.- Objeto del interdicto. 535.- El legitimado activo. 536.- El legitimado pasivo. 537.- Las acciones de denuncia. Los casos especiales de la obra nueva y la obra ruinoso. 538.- Caso especial de la obra nueva como interdicto de retener. Definición y régimen legal. 539.- Propósito del interdicto. 540.- A quién corresponde plantearlo. 541.- Contra quién procede. 542. Caso especial de la obra ruinoso como interdicto de retener. Definición y régimen legal. 543. Acumulación de pretensiones. 544.- El interdicto de adquirir. Naturaleza jurídica y definición. 545.- Objeto del interdicto. 546.- Bienes a los cuales se aplica. 547.- Condiciones. 548.I.- Título hábil para intentarlo. 549.II.- Bienes que nadie posea a título de dueño o usufructuario 613

CAPITULO VII. LAS ACCIONES POSESORIAS. LA ACCION PUBLICIANA

550.- Noción previa. 551.- La acción de adquirir la posesión. 552.- La acción publiciana. Breve noticia histórica. 553.- Definición de la acción publiciana. 554.- El debate sobre la admisibilidad de la acción publiciana. Teorías. 555.- La acción publiciana en la legislación comparada. 556.- Justificación de la acción publiciana en el Derecho actual. 557.- Naturaleza jurídica de la acción publiciana. 558.- Acción reivindicatoria, acción publiciana e interdictos. Diferencias. 559.- Necesidad de legislar la acción publiciana en el Perú 641

CAPITULO VIII. DEFENSA PENAL DE LA POSESION

560.- Cuestión Preliminar. 561.- Delitos que afectan la posesión de muebles. 562.- El hurto. 563.- El robo. 564.- Las apropiaciones ilícitas. 565. Otros delitos que tutelan la posesión mueble. 566.- Receptación. 567.- Extorsión. 568.- Chantaje. 569.- Delitos que afectan la posesión de bienes inmuebles. 570.- La usurpación. 571.- Usurpación de aguas 651

BIBLIOGRAFIA 657

INDICE GENERAL 667