

## Propiedad y posesión (tesoro)

### 17 EL TESORO DE CAYO

*«Cayo descubre un tesoro enterrado en el fundo de Ticio y cuando vuelve para excavar, Ticio no se lo permite y lo expulsa del fundo. Días después, Estico, esclavo común de Ticio, propietario del fundo, y de Sempronio, excava y desentierra el tesoro que entrega a sus dueños Ticio y Sempronio».*

Labeón, *ap.* Pomponio, 18 *Sab. D.* 10.4.15.

Trifonino, 7 *disp.* D.41.1.63.2.

#### I. Partes que intervienen en el litigio

- Cayo: inventor del tesoro
- Ticio: propietario del fundo y copropietario de Estico
- Sempronio: copropietario de Estico
- Estico: esclavo de Ticio y Sempronio que desentierra el tesoro y lo entrega a sus dueños.

#### II. La clave del caso

Se trata acerca de la ocupación de un tesoro que ha sido encontrado en un fundo ajeno. La dificultad estriba en determinar si Ticio puede impedir a Cayo la entrada en el fundo para desenterrar el tesoro.

Se puede afirmar que Cayo mantiene la posesión del tesoro por el ánimo y que no se le puede impedir el acceso al fundo una vez que haya prestado garantía de que no causará daños en el mismo.

#### III. Acciones y excepciones

##### A) De Cayo:

[@ acción exhibitoria](#)

Un rescripto de Adriano concede la propiedad por mitad al dueño del fundo y a quien encuentra en él el tesoro. Así, como propietario de la mitad del tesoro, Cayo ejercitará la acción exhibitoria como trámite previo a la interposición de la *reivindicatio* con el fin de saber si el tesoro está en posesión de Ticio.

[@ reivindicatio](#)

Un rescripto de Adriano concede la propiedad por mitad al dueño del fundo y a quien encuentra en él

el tesoro. Así, como propietario de la mitad del tesoro, Cayo ejercerá esta acción, la reivindicatoria, contra Ticio –poseedor no propietario de la mitad- para reclamar la entrega de la parte que le corresponde.

[@ interdicto unde vi](#)

Según Labeón, el derecho de Cayo sobre el tesoro debe ser protegido con este interdicto si Ticio intenta, con violencia, impedir que excave y haga suya la mitad del tesoro.

En principio, este interdicto sirve para reintegrar en la posesión a quien ha sido despojado o expulsado de ella por la fuerza, pero de modo semejante, debe concederse a Cayo.

B) De Ticio:

[@ cautio damni infecti](#)

Cayo, de forma similar al propietario de un inmueble que realiza obras sobre el mismo que pueden causar algún daño en la finca vecina, debía prestar garantía de que respondería del daño causado en la finca de Ticio a causa de la excavación para sacar el tesoro.

[@ actio iniuriarum](#)

Ticio dispone de la *actio iniuriarum si*, después de prohibírselo, Cayo entra en el fundo sin prestar la garantía de la *cautio damni infecti*.

[@ actio furti](#)

No puede calificarse la conducta de Cayo como la propia del hurto. El tesoro es una cosa de nadie cuya propiedad se adquiere por ocupación. Si el tesoro ya hubiera sido encontrado por Ticio y Cayo se apropia de él sabiendo que es una cosa ajena (*animus furandi*), sí procedería el ejercicio de esta acción.

[@ acción exhibitoria](#)

Si Cayo no reconociera el derecho de Ticio sobre la mitad del tesoro y lo mantuviera en su poder sin querer restituir la parte correspondiente a éste; Ticio podría ejercitar la acción reivindicatoria sobre esta mitad. Previamente ejercitaría esta acción para determinar si la mitad del tesoro sigue en poder de Cayo.

[@ reivindicatio](#)

Si Cayo fuera el poseedor del tesoro y no quisiera entregar la mitad a Ticio, éste ejercitaría esta acción para reclamar su mitad.

C). De Sempronio:

[@ actio Publiciana](#)

Sempronio no es un poseedor de buena fe que se encuentre en vías de usucapir y haya sido

desposeído de la cosa; requisitos que deben concurrir para que proceda el ejercicio de este acción.

#### [@ reivindicatio](#)

Sempronio no tiene ningún derecho sobre el tesoro, pues ni lo encuentra ni está en su fundo. Caso diferente sería aquel en el que el inventor del tesoro fuera Estico, el esclavo que comparte con Ticio.

En este supuesto, por aplicación de la regla según la cual lo que adquiere el esclavo lo adquiere para el dueño, correspondería a Ticio tres cuartas partes del tesoro (un medio por ser propietario único del fundo, y un cuarto por tener en copropiedad el esclavo que lo encuentra), y a Sempronio un cuarto (la mitad de un medio por ser copropietario del esclavo Estico).

#### [@ actio communi dividundo](#)

Sempronio sólo tendría a su favor la posible *actio communi dividundo* para disolver la copropiedad que comparte con Ticio sobre el esclavo.

### IV. Reglas e instituciones

#### [@ tesoro](#)

Existe tesoro ya que se cumplen las reglas de que no haya memoria de quien lo escondió y que el encuentro sea fortuito. Un rescripto de Adriano concede la propiedad por mitad al dueño del fundo y al inventor.

#### [@ mandato](#)

No puede apreciarse mandato por cuanto no existe un encargo de realización un acto jurídico en nombre y por cuenta de una persona diferente de aquel que lo realiza.

#### [@ adquisición de la propiedad por ocupación](#)

Existe ocupación válida para adquirir la propiedad ya que se trata, posiblemente, de tesoro.

#### [@ posesión por el ánimo](#)

Cayo, en tanto mantenga su voluntad de hacer suya la parte del tesoro que le corresponde, sigue poseyendo la cosa por el ánimo, lo que explica la posible utilización del interdicto *unde vi* para que se le restituya la posesión que ahora tiene vedada por Ticio, quien no le permite acceder al fundo para desenterrar el tesoro.

#### [@ iniuria](#)

Habría *iniuria* si Cayo entrara en el fundo después de habérselo prohibido Ticio.

#### [@ copropiedad](#)

Existe copropiedad entre Ticio y Sempronio sobre el esclavo Estico

## V. Respuestas jurisprudenciales y solución razonada

Labeón: *Si no lo mueves de sitio, no puedo reclamarlo fundadamente por la acción de hurto ni por la exhibitoria, porque ni lo posees ni dejas de poseer por dolo malo, lo que podría suceder si ignorases que aquel tesoro está en tu fundo. Pero no es injusto que jurando yo que no lo reclamo por vejación, se me dé un interdicto o una acción para que no impidas por la violencia que excave, tome y lleve el tesoro, siempre que no deje de darte yo caución del daño temido como consecuencia de aquella excavación; pero si este tesoro me había sido hurtado puede demandarse también con la acción de hurto.*

Trifonino: *Si el esclavo común ha encontrado un tesoro en el fundo de uno de sus dueños, no hay duda de que pertenece tan sólo a ese dueño la parte que siempre tiene el propietario del terreno en el que se halla el tesoro, pero cabe preguntar si tendrá algo en la otra parte, que corresponde al inventor, y si este caso es semejante al del esclavo que estipula con la autorización de uno sólo de sus dueños o recibe algo por tradición expresamente para uno de ellos, lo que es más cierto.*

### Solución razonada

#### a) el tesoro se divide entre Ticio y Cayo.

Por las razones expuestas, el tesoro se divide entre Ticio, propietario del fundo, y el inventor Cayo. A Sempronio no le corresponde nada, aunque sea condueño del esclavo Estico.

Cayo puede interponer la acción reivindicatoria para reclamar la parte del tesoro que le corresponde y que adquiere por ocupación, y el interdicto *unde vi* para que Ticio no le impida el acceso al fundo para extraer el tesoro.

#### b) el tesoro se divide entre Ticio y Sempronio

Esta respuesta es incorrecta; sólo sería válida en el caso de que fuera Estico el inventor del tesoro.

[@ ir a versión cuestionario](#)

[@ volver a la página inicial](#)