



telligendum, et quando aliás faciens jussu seu metutali, non poterat evadere manus tyranni sibi mortem comminantis, si non occideret; et assignanter declarat Salicetus in dict. l. 1. Limita etiam istud dictum in iudice occidente aliquem per sententiam iniquam ad jussum tyranni seu ejus metu, quia iste non excusabitur, si à principio quando acceptavit officium, scivisset hoc evenire posse, quia tali casu est in culpa acceptando officium, ita tenet Baldus, et Salic. in l. fin. C. de pœna judic. qui malè judic. argumento l. qui bonà, §. de illo, D. de damno infect. et l. habitatores, §. fin. et l. ex conducto, §. 1. D. locati. Item limita Abbas in cap. sacris, de his quæ vi metusve causa fiunt, istud dictum non procederet de jure canonico, et divino, quia potius debet quis omnia mala pati, quàm malo consentire, cap. ita ne, 52. quæst. 5. isti quidem, D. quod metus causa; et quia pro nullo metu debet quis peccatum mortale incurrere, ut notabiliter dicit textus in dict. cap. sacris, et licet Albericus in dict. l. 1. col. penult. respondeat, quòd non videtur isto casu consentire malo, sed bono propter se, Abbas ubi suprâ fundat contrarium; vide ibi per eum. Item limita istud dictum, quòd talis metus, licet excusaret à pœna homicidii; non tamen ab alia pœna citra mortem, bonus textus in cap. in primis, 2. quæst. 1. et in dict. cap. sacris, ubi metus non ex toto relevat, sed attenuat culpam; cogitabis tamen latius super hoc, et vide Baldum et Salic. in l. servos, C. ad leg. Jul. de vi publico, dicentes per illum textum, quòd occidens aliquem metu tyranni, licet liberetur à pœna mortis, debet tamen puniri alia pœna, mitigando pœnam mortis, dixi in l. 8. tit. 10. ead. Partit. fortè posset dici, quòd si potens minatus est mortem, non interficienti, vel verisimiliter sperabatur, quòd inferret mortem, si non pareret, quòd excusetur totaliter, ut vult Baldus post Petr. in cap. 1. §. injuria, col. fin. vers. sed pone quidam potens, de pace juram. firmand. si verò mors non verisimiliter sperabatur, tunc puniatur mitiori pœna, si paruit mandato tyranni.

(4) Desterrada. Adde dict. l. Divus, D. de extraordin. crimin. et dict. l. si mulierem. Si tamen data pecunia fecerit, ut secundi hæredes succedant, puniatur pœna mortis, ut in dict. l. Cicerio, D. de pœnis, etsi partus non esset vivificatus.

(5) A su muger. Quia non dolo, sed causa disciplinæ videtur percussisse, unde non puniatur pœna mortis, licet partus esset vivificatus, facit l. 4. §. 1. D. ad leg. Cornel. de sicar. secus si dolosè percuterit volens occidere partum jam vivificatum, nam tunc etiam tenetur lege Cornelia de sicariis, et etiam Pompeja de parricidiis, l. 1. D. ad leg. Pomp. de parric. potest namque vir uxorem moderatè castigare, ut tradit Gloss. in cap. nullus, 17. quæst. 4. Joan. Andr. in addition. ad Speculat. tit. de injur. §. 1. in princ. et Alex. consil. 115. vol. 4. licet enim marito, quòd non licet extraneo; et fecit, quòd notat Joan. Andr. in cap. sicut litterarum, de homicid. de marito ludente ludo innoxio, gracili, et agili cum uxore, ex quo evenit abortus, quòd non imputatur marito; imputarentur tamen extraneo.

(6) Pena de omicida. Intelligence, quando scienter voluit occidere partum vivificatum: aliás si hoc non cogitabat, et evenit ultra cogitatum, vide per Angelum de Salicet. in l. quoniam multa facinora, C. ad leg. Jul. de vi publico. et in dict. l. penult. C. ad leg. Cornel. de sicar.

(7) Si era biva. Quid si dubitetur? Dicendum, quòd tunc non puniretur pœna mortis, sed velut si constaret partum non vivificatum, licet quoad l. promotionis reputaretur irregularis, ut in cap. significasti, et ibi Abb. de homicid. et in dict. cap. sicut, per Joann. Andr. et Abb.

LEY IX.—Que pena merece aquel que castiga su fijo, o su discipulo cruelmente (a).

Castigar (1) deve el padre a su fijo mesuradamente, e el señor a su sieruo (b), o a su ome libre, e el maestro a su discipulo, Mas porque y a algunos dellos crueles, e tan desmesurados en fazer esto, que los fieren mal con piedra, o con palo, o con otra cosa dura, defendemos que lo non fagan assi (c). Ca los que contra esto fizieren, e muriesse alguno por aquellas feridas, maguer non lo fiziesse con intencion (d) de lo matar, deve el matador ser desterrado (2) por cinco años (e) en alguna

Isla. E si el que castiga le fizo a sabiendas aquellas feridas, con intencion de lo matar (5), deve auer pena de omicida (f).

(a) L. 8, tit. 5, lib. 6 del F. J.—L. 8, tit. 17, lib. 4 del F. R.

(b) Respecto á la esclavitud véase nuestra nota 1.ª á la L. 6, tit. 4, P. 6.

(c) Por R. O. de 23 de agosto de 1834 se mandó que quedase abolido en todos los colegios y casas de educacion el castigo de azotes que solia darse á los niños, y cualquiera otro que pudiese causar lesion en los miembros; y que procurasen los directores y maestros corregir los defectos de los alumnos por los medios de la emulacion y del ejemplo, y con privaciones que no pudiesen producir funestas consecuencias en lo físico ni en lo moral de aquellos. Y por R. D. de 31 de enero de 1837, se sancionó el de las Cortes de 23 del mismo mes y año, en que se restablece el de las mismas de 17 de agosto de 1813, prohibiendo tambien la correccion mencionada.

(d) La circunstancia de no haber tenido el delincuente intencion de causar todo el mal que produjo, es atenuante segun el art. 9 del Código penal; mas el ser el agraviado hijo ó discipulo del reo, así como el abuso de superioridad de este, son las circunstancias agravantes 1, 8 y 23, que designa como tales el Código en su art. 10; y por tanto en la aplicacion de la pena deberán observarse las reglas explicadas en la seccion 2, cap. 4, tit. 3, lib. 1, particularmente las reglas 4 y 7 del art. 74.

(e) (f) Las penas son hoy las determinadas en el cap. 1, tit. 9, lib. 2, del Código penal, teniéndose presente lo expuesto en la nota que antecede.

LEY IX.—Patri filium, domino servum vel familiarem, et magistro discipulum permittitur castigare moderatè: sed si immoderatè castigat, ut cum baculo, lapide, aut alia re dura, et mors inde sequatur, in insulam relegabitur quinquennio; sed si animum habuit occidendi, occidetur. Hoc dicit.

(1) Castigar. Nota hic personas, quibus liceat castigare alios, et adde Gloss. in cap. sicut alterius, 7. quæst. 1. et cap. duo ista nomina, 25. quæst. 4. l. perspicendum, §. furta domestica, D. de pœnis, l. unie. C. de emendat. servor. et l. unie. C. de emendat. prapinquor. l. 5. C. de patria potest. et vide per Abb. in cap. cum contingat, col. 5. de foro compet. et Glossa in cap. nullus 17. quæst. 4. cap. presbyterum, de homicid. et de castigatione domini erga familiares, vide Alex. consil. 73. iniepit, viso themate, vol. 3. et ibi vide per eum, quòd potest fieri castigatio famuli per filium præsentem patre, vel matre: de marito erga uxorem, vide etiam per Abb. ubi suprâ, l. proxima; et quilibet habens potestatem corrigendi et castigandi, si circa id est negligens, peccat mortaliter, secundum Joan. Calder. et Cardinal. Florent. in cap. cum ex injuncto, de heretic. per id, quòd habetur in cap. qui palam, 25. quæst. 4. et in cap. Ephesi, 45. dist. vide etiam ibi Joan. de Anan. col. penult.

(2) Desterrado. Facit l. 4. §. 1. D. ad leg. Cornel. de sicar. puniatur enim tunc, non ut dolosus, sed ut culpabilis, l. sed et si quemcumque, §. si magister, D. ad leg. Aquil. et ibi notat Baldus.

(3) Con intencion de lo matar. In dubio tamen quando percussit cum ferro, vel aliás, ex genere instrumenti præsumitur dolus, et animus, et atrocitas maleficii, ut in cap. significasti, el 2. in fine de homicid. Bald. in l. sed et si, §. si magister, D. ad leg. Aquil. l. 1. §. sed si clava, D. de sicar. l. 1. C. de emendat. servor.

LEY X.—Como, aquel que da armas a otro, sabiendo que quiere ferir, o matar alguno con ellas, deve auer pena de omicida.

Sañudo estando algund ome, o embriagado, o enfermo de grand enfermedad, o estando sandio, o desmemoriado, de manera que quisiesse matar a si mesmo, o a otro, e non touiesse arma, nin otra cosa con que pudiesse cumplir su voluntad, e demandasse a alguno otro que le diesse con que la cumpliesse; si el otro le diesse armas (1) a sabiendas, o otra cosa con

que se matasse a si mismo, o a otro, aquel que gelo da, deve auer pena por ello, tan bien como si el mesmo lo matasse (a).

(a) El Código penal de 1848, en su art. 12 considera, entre otros, como autores de los delitos, á los que cooperan á la ejecucion del hecho por un acto sin el cual no se hubiera efectuado; y en su art. 13 considera como cómplices, entre otros, á los que no hallándose comprendidos en el art. 12, cooperan á la ejecucion del hecho por actos anteriores ó simultáneos. En el primer caso tiene aplicacion lo dispuesto en el art. 60; y en el segundo lo prevenido en el art. 63 del mismo Código.—El que prestare auxilio á otro para que se suicide, será castigado con la pena de prision mayor; si lo prestare hasta el punto de ejecutar él mismo la muerte, será castigado con la pena de reclusion temporal en su grado mínimo. Art. 326.

LEY X.—Si quis irato, indrmo, ebrio, aut furioso, se aut alium occidere volenti, porrigat arma, cum quibus hoc faciat, perinde puniatur sequuta morte, ac si ipse porrigens occidisset. Hoc dicit.

(1) Le diesse armas. Concordat cum l. nihil interest et ibi notatis per Gloss. D. ad leg. Cornel. de sicar. et ibi vide per Albericum, de permittente homicidam accipere arma de domo sua, ut occideret, quod tenetur lege Cornelia de sicar. et ibi per Angelum de præbente domum, ut ibi fiunt colloquia, et tractatus homicidii, et adde l. qua actione, §. Celsus, D. ad leg. Aquil.

LEY XI.—Que pena merece el Judgador, que da falsa sentencia en pleyto de justicia.

Pena de omicida merece el Judgador, que a sabiendas da falsa sentencia, en pleyto que viene ante el de justicia, judgando a muerte (1) a alguno, o a desterramiento (2), o a perdimiento de miembro, non lo mereciendo el (a). Essa mesma pena deve auer aquel que dixere falso testimonio (b) (3) en tal pleyto.

(a) En este caso el juez es reo de prevaricacion y debe sufrir actualmente las penas que se establecen en el art. 262 del Código penal de 1848, advirtiéndose que despues de haber caido en desuso las penas de perdimiento de miembro por ser crueles, se hallan hoy abolidas, no solamente porque no forman parte de la escala penal del Código, sino tambien porque este ha derogado, por su art. 494, todas las leyes penales anteriores á su promulgacion, con las excepciones allí expresadas.

(b) Véase el cap. 6, tit. 4, lib. 2 del Código.

LEY XI.—Judex falsam sententiam ad mortem, vel membri mutilationem, seu perpetuum exilium proferens; et testis in tali causa falsum deponens, patietur pœnam homicidii. Hoc dicit.

(1) Juzgando a muerte. Concordat cum l. 1. §. præterea, et l. lege Cornelia, D. eod. et vide l. 25. tit. 22. Partit. 5. et ibi dicta.

(2) A desterramiento. Et tunc judex puniatur simili pœna, vide in dict. l. 25.

(3) Falso testimonio. Concordat cum dict. l. 1. §. præterea, et vide in l. 85. in Ordinem Tauri, et in l. 26. tit. 11. Partit. 5. et suprâ ead. Partit. tit. proxim. in l. 1. ibi: si dixere falso testimonio, et ibi dicta. Et quid si testis dixit falsum in causa crimini: ali in sumario juicio, an puniatur, ac si dixisset in plenario juicio? Vide, quæ notat Salicetus in l. 1. col. fin. C. de sepulc. violat. ubi vult, quòd, et si testis deposit parte non citata, puniatur de falso, quia per eum non remansit, quominus pars læderetur, et idem vult Bald. in l. fin. ad fin. C. si ex fals. instrum.

LEY XII.—Que pena merece el padre que matare al fijo, o el fijo que matare a su padre, o alguno de los otros parientes.

Si el padre (1) matare al fijo (2), o el fijo al padre, o el abuelo al nieto, o el nieto al auuelo o a su visauuelo,

o alguno dellos a el (3); o el hermano al hermano, o el tio a su sobrino, o el sobrino al tio, o el marido a su muger, o la muger a su marido; o el suegro, o la suegra, a su yerno, o a su nuera; o el yerno, o la nuera a su suegro, o a su suegra; o el padrastró, o la madrastra a su entenado, o el entenado al padrastró, o a la madrastra, o el aforrado al que lo aforro. Qualquier dellos (4) que mate a otro a tuerto, con armas, o con yeruas, paladinamente, o encubierto, mandaron los Emperadores, e los Sabios antiguos (5) que este atal que fizo esta enemiga, que sea açotado publicamente ante todos; e de si, que lo metan en vn saco de cuero, e que encierren con el vn can, e vn gallo (6), e vna culebra, e vn ximio; e despues que fuere en el saco con estas quatro bestias, cosan la boca del saco, e lancenlos en la mar (7), o en el rio que fuere mas cerca de aquel lugar do acaesciere (a). Otrosi dezimos, que todos aquellos que diessen ayuda, o consejo (8), porque alguno muriesse en alguna de las maneras que de suso diximos, quier sea pariente del que assi muere, quier extraño, que deve auer aquella mesma pena que el matador (b). E aun dezimos, que si alguno comprare yeruas, o ponçoña para matar a su padre, e desque las ouiere compradas, se trabajasse de gelas dar, maguer non gelas pueda dar, nin cumplir su voluntad, nin se le aguisasse (9), mandamos que muera por ello, tambien como si gelas ouiesse dado, pues que non finco por el (c). Otrosi dezimos, que si alguno de los otros hermanos entendiere o supiere, que su hermano se trabaja de dar yeruas a su padre, o de matarlo en otra manera, e non lo apercibiere dello, pudiendolo fazer, que sea desterrado por cinco años (d).

(a) Esta disposicion se halla derogada por los artículos 91, 92, 94, 323 y 494 del Código penal de 1848, que deberá verse.

(b) Hoy no se castiga á los cómplices con las mismas penas que á los autores de los delitos, sean los que fueren, sino que á los primeros se impone la pena inferior en un grado á la correspondiente á los segundos. Véanse los artículos 12, 13, 60 y 63 del Código.

(c) Tampoco se castiga hoy con la misma pena el delito frustrado que el consumado, pues aquel se castiga con la pena inmediatamente inferior en grado á la señalada por la ley para el delito. Así lo dispone el art. 61 del novísimo Código penal.

(d) La omision criminal de que aquí se trata no tiene pena señalada en el Código vigente de 1848, ni puede imponerse la que esta ley designa, ni otra alguna, porque el art. 494 del Código deroga todas las leyes penales anteriores á su promulgacion, exceptuando solamente las que conciernen á los delitos militares, los de imprenta, los de contrabando y los que se cometen en contravencion de las leyes sanitarias en tiempo de epidemia, Y como el art. 2 del mismo Código previene que no sean castigados otros actos ú omisiones que los que la ley con anterioridad haya calificado de delitos ó faltas, juzgamos que respecto á la omision de que habla esta ley, corresponde hacer lo que el mismo artículo añade, á saber: «En el caso de que algun tribunal tenga conocimiento de algun hecho que estime digno de represion, y no se halle penado por la ley, se abstendrá de todo procedimiento sobre él, y expondrá al Gobierno las razones que le asistan para creer que deberia ser objeto de sancion penal.»

LEY XII.—Ascendens descendentes usque ad pronepotem inclusivè, et è contra, aut frater fratrem, vel avunculus nepotem, vel è