

cion funeraria que consiste en la preferencia que se concede sobre todos los demas acreedores á aquel que lo es en virtud de haber gastado algo en los funerales del difunto. *l. impensa funeris, 45. D. de relig. et sumpt. fun. 11.—7.* (7) Tal es tambien el beneficio que se concede á los que han sido condenados por sentencia judicial para que no se les exija el pago de aquello á que están obligados en virtud de tal sentencia, sino hasta cuatro meses despues de haberse pronunciado; cuyo beneficio se ha concedido á los que así hayan sido condenados, por razon de humanidad, y de él disfrutan tambien los herederos del deudor, porque él se ha concedido mas bien en razon de la causa que en razon de la persona. *l. cum militi, 16. §. cum intra diem, 1. D. de compens. 16.—2.* (8) De igual naturaleza es el privilegio que se concede á una cosa cuando se le exceptúa, v. gr. del pago de contribuciones é impuestos; pues él es inherente á la cosa misma, y se trasmite á cualquiera sucesor que se haya hecho de ella. *l. aetatem, 5. §. rebus, 1. D. de censibus, 50.—15.* (9) Son igualmente reales los privilegios que se conceden á las ciudades, academias, colegios y familias, de los cuales disfrutan todos los que están ó perte-

pendit, omnibus creditoribus praefertur. *l. penult. sub relig. et sumpt. funer.* Tale quoque est beneficium quod datur condemnatis, scilicet, ut iudicati actione non conveniantur, nisi post quatuor menses post sententiam latam, quod condemnatis datur humanitatis gratia *leg. cum militi 16. §. 1. ff. de compens.* quod tempus etiam haeredibus condemnatis indulgetur, quia causae magis quam personae hoc beneficium praestatur. *l. tempus 29. ff. de re iudic.* Simile est privilegium, quod rei conceditur, puta ne fundus ille vectigalibus aut tributis sit obnoxius. Hoc enim res ipsas sequitur, et ad quemlibet successorem transit, seu ad quemcumque fundus pervenit. *l. 3. §. reb. ff. de censib.* Talia sunt privilegia, quae civitati, Academiae, collegio et familiae tribuuntur, quae transeunt ad omnes, qui in civitatem, familiam, et collegium concedunt, et commigrant. *l. forma, §. quanq. de censib.*

Sunt etiam privilegia quaedam partim personae, partim causae, quale est beneficium restitutionis in integrum minorum xxv. annis. Concedi-

necen á aquella ciudad, familia ó colegio. *l. forma, 4. §. quamquam, 3. D. de cens. 50.—15.* (10)

Hay otra clase de privilegios que tienen por objeto en parte la persona y en parte la causa, y de esta clase es el que tienen los menores de veinticinco años por la restitucion *in integrum*, la cual se concede, no solo en consideracion á la persona del menor, sino tambien y principalmente á causa de la lesion; y por esto es que no se le otorga tal privilegio, sino es que pruebe ante el Pretor que ha sido perjudicado, *l. quod si minor, 24. §. non semper, 1. l. non omnia, 44. D. de minor. 4.—4. l. nom postquam, 9. §. si minor, 4. D. de iurejur. 42.—2.* (11) en cuyo caso se concede tambien ese beneficio al heredero y al fiador del menor. *l. exceptiones, 7. in fin. D. de except. 44.—1. l. minor autem, 18. §. non solum, 5. D. de minor. 4.—4.* Sobre este punto, sin embargo, hay que distinguir dos casos. O el menor ha sido perjudicado dolosamente por su adversario, y entonces compete la restitucion aun á su fiador: ó lo ha sido en razon del negocio mismo; esto es, por su facilidad y ligereza, sin que haya intervenido dolo, en cuyo caso no goza de la restitucion el fiador. *l. exceptiones, 7. §. rei au-*

tur enim hoc, non tantum propter personam minoris, sed praecipua causa restitutionis est laesio, ideoque non restituitur minor, nisi causae cognitione adhibita a praetore probet se laesum. *l. quod si minor 24. §. non semper l. non omnia 44. supra, de minor. l. nam posteaquam 9. si minor. ff. de iurej.* Itaque hoc beneficium etiam haeredi et fidejussori minoris competit, *l. except. 7. sup. de except. non solum. 18. §. ult. ff. de minor.* In quo tamen articulo ita distinguendum est: Aut minor xxv. annis captus est dolo adversarii, et tunc beneficium restitutionis etiam fidejussori ejus competit: aut in re ipsa captus est minor, hoc est, sua facilitate et levitate, sine dolo adversarii: et eo casu fidejussori ejus non est danda restitutio. *l. exceptiones 7. in fin. ff. de except. l. 2. C. de fidej. min. Dynus in c. priv. ext. eod. l. in causae 13. in pr. ff. de min.* Sic quoque exceptio SCti. Velleiani datur non solum mulieri, sed etiam haeredibus ejus: *l. haeredes, C. ad SC. Velleian.* Quia Senatus totam obligationem improbat, et a praetore restituitur prior debitor creditori. Denique quod dic-

tem, 4. in fin. D. de except. 44.—4. l. si ea, 2. C. de fidejuss. min. 2.—24. (12) Así tambien, la escepcion del Senadoconsulto Velejano, no solo procede respecto de la muger, sino tambien de sus herederos, l. haeredes, 20. C. ad. SC. Vellej. 4.—29. La razon de esto es, que el Senado quiso reprobear toda clase de obligacion emanada de esa fianza, y por eso el Pretor hace que el acreedor sea pagado por el deudor principal. (15)

Finalmente; la doctrina que hemos asentado de que los privilegios personales no se trasmiten á otros, se limita en el caso de que la estension sea necesaria para que pueda usarse de ellos; de tal manera que la exclusion impidiera su aprovechamiento. Por esto es que los privilegios concedidos á los estudiantes, profesores y doctores de las Academias, se estienden á los nuncios, bibliotecarios y dependientes, *auth. habita, et ibi Sichard. C. ne filius pro patre, 4.—15.* De la misma opinion es Decio, n. 8, y 9. *per text. notab. in l. si stipulatus fuero per te non fieri, 111. D. de verb. oblig.* á la cual se adhiere tambien Cagnol. *hie.*

- (1) Ley 27. t. 34. P. 7.  
 (2) Ley 2. t. 18. P. 3. Ley 28 y ley 49. id. id.  
 (3) Ley 27. t. 34. P. 7.  
 (4) Ley 32. t. 11. P. 4.  
 (5) Ley 33. t. 13. P. 5.  
 (6) La misma ley 33. t. 13. P. 5. glos. 6. Gomez, en la ley 53 de Toro, n. 45.  
 (7) Ley 12. t. 13. P. 1. Véase la ley. 9. t. 20. lib. 10. N. R.  
 (8) Véase lo dicho en la nota 4 á la Regla 14.  
 (9) Olea, *de ces. jur. tit. 3. quæst. 1. n. 22.*  
 (10) Ley 3. t. 7. P. 5. Lopez, en la glos. 3. á la ley 9. t. 7. P. 5.  
 (11) Leyes 2. 5 y 6. t. 19. P. 6. ley 3. t. 25. P. 3. y ley 3. t. 11. P. 3.  
 (12) Ley 4. t. 12. P. 5.  
 (13) Véase la nota 12 en la Regla 2. y á Gomez, tom. 2. cap. 13. n. 16.

tum est, privilegium personale ad alios non extendi: limitat, nisi personae privilegio donato necessariae sint, utpote si per exclusionem earum privilegii usus impediretur. Sic privilegia Studiosis, Professoribus et Doctoribus Academiarum concessa ad eorum famulos, nuntios, bibliopolas et pedellos extenduntur. *Auth. habita, et ibi Sichard. C. ne filius pro patre.* Quod et hic defendit, et approbat Decius num. 8, et 9: *per text. notab. in l. si stipulatus fuero per te non fieri 111. ff. de V. O.* cui sententiae et subscribit Cagnolus hic.

## A LA LEY LXIX.

**Paulo, lib. unico de la asignacion de los libertos.**

A nadie se hace beneficio contra su voluntad. (1)

### ESPLICACION.

Pudiendo renunciar cualquiera el derecho y beneficio que se ha introducido en su favor, *l. si quis, 29. C. de pact. 2.—3.* (2) es claro que á nadie podrá hacerse un beneficio cuando él lo repugne, porque si bien es cierto que puede quitarse á otro alguna cosa contra su voluntad, lo es tambien que no puede dársele si él no la quierde. Así lo dice Ulpiano en la Regla *invitus, 156. §. quod cuique, 4. inf. h. t. 50.—17.* cuyo testo es: "Lo que se da á alguno por su utilidad, no puede dársele contra su voluntad." Nuestra Regla tiene aplicacion en aquellos beneficios que el derecho ha introducido en favor de algunas personas, y de los cuales nadie está obligado á usar contra su voluntad. Así es que la muger puede renunciar el privilegio

## AD L. LXIX.

**Paulus, lib. singulari de assignatione libertorum.**

Invito beneficium non datur.

### EXPLICATIO.

Cum quilibet juri et favori pro se introducto renunciare possit, *l. penult. C. de pact.* recte hinc sequitur, invito et nolenti beneficium non conferri: invito enim quid auferri potest, dari non potest. Sic Ulpian. in regul. 156. §. fin. infra eod. *Quod cuique pro eo praestatur, invito non tribuitur.* Regula locum habet in beneficiis a jure alicui concessis, quibus invitus quis uti non cogitur. Sic mulier potest renunciare beneficio Scti. Velleiani. *l. ult. §. per. ff. ad SC. Vell.* Sic minor potest omittere res-

del Senadoconsulto Velejano *l. si mulier, 52. §. si mulier, 4. D. ad SC. Vellej. 16.—1. (3)*: el menor, el de la restitucion *in integrum* que le compete por el perjuicio que haya sufrido *l. si iudex, 41. D. de minor. 4.—4. (4)*—Se limita la Regla, y deja de tener aplicacion en el caso de que el beneficio de que se trate aproveche, no solo á aquel á quien se ha concedido, sino á algun otro á quien interese pública ó privadamente, en cuyo caso puede hacerse el beneficio, aun contra su voluntad. Por esto esto es que cualquiera puede pagar al acreedor la deuda de un tercero, aunque el deudor lo resista, y este quedará libre de la obligacion, sin embargo de haberse hecho la paga contra su voluntad; porque en este caso, la liberacion no solo interesa al deudor, sino tambien al acreedor á quien se le paga su dinero, *§. item, 1. Inst. quib. mod. toll. obl. 5.—30. l. solutione, 25. l. solvere, 53. D. de solut. 46.—3. (5)*. Es de advertir que el que así haya pagado contra la voluntad del deudor, no podrá cobrar á este lo que pagó, pues debe imputarse á sí mismo el haberlo hecho, resistiéndolo el deudor. *l. si pro te, 40. D. mandat. 17.—1. (6)*. Así tambien: cualquiera puede ser electo para los honores y dignidades aun contra su vo-

tutionem in integrum, si fit laesus, *l. si iudex, ff. de minorib.* Limitatur regula, ut locum non habeat, si non solum ejus, cui beneficium datur, sed etiam alterius publice vel privatim intersit, tunc enim invito praestari potest beneficium. Unde potest quis invito debitore creditori ejus solvere, et ille invitus liberatur. Quia non solum debitoris, sed etiam creditoris interest, liberationem consequi et pecunias recipere, *§. 1. Inst. quib. mod. tollitur oblig. l. solutione 23. et l. solvere 53. ff. de solut.* Sed qui pro debitore invito solvit, non repetit. Sibi enim imputet, quod pro invito solverit, *l. si pro te 40. ff. mandati.* Sic potest quis invitus ad honores et dignitates eligi, quia Reipub. etiam interest bene meritis honores et praemia conferri. *l. si quis. 9. ff. de muner. et honorib.* Hinc etiam receptum est, ut pro eo, qui ad supplicium ducitur, injuste condemnato, etiam eo invito, quilibet appellari possit, quia nemo audiendus est, se ipsum perdere volens. Et hominis interest, hominem conservari, et beneficio affici, *l. non tant. 6. ff. de appellat.*

luntad; porque á la República interesa el conferir premios y honores á los ciudadanos beneméritos. *l. si quis, 9. D. de muner. et honor. 50.—4.* Está igualmente establecido que cualquiera pueda apelar por el condenado á muerte, aun contra la voluntad del reo; porque no debe escucharse al que se quiere perder á sí mismo, y porque á toda la sociedad interesa la conservacion de un hombre y el que mutuamente se beneficien los unos á los otros. *l. non tantum, 6. D. de appellat. 49.—1. (7)*

(1) Ley 24. t. 34. P. 7.<sup>o</sup>

(2) Ley 3. t. 12. P. 5.<sup>o</sup> glos. 5.

(3) La misma ley 3. t. 12. P. 5.<sup>o</sup> vers. "La tercera."

(4) Lopez, en la glos. 5. á la ley 2. t. 25. P. 3.<sup>o</sup> Gomez, tom. 2. cap. 14. n. 18. que habla del caso en que el menor haya confirmado con juramento el contrato, sobre cuya materia debe tenerse presente el art. 9. de la ley de 4 de Diciembre de 1860 que dice, que en virtud del juramento, ó promesa que lo ha sustituido, nunca puede confirmarse una obligacion de las que antes necesitaban jurarse para adquirir vigor y consistencia.

(5) Ley 3. t. 14. P. 5.<sup>o</sup>

(6) Ley 12. t. 12. P. 5.<sup>o</sup> Véase á Lopez en la glos. 3. á la ley 22. del mismo título y Partida.

(7) Ley 6. t. 23. P. 3.<sup>o</sup>

LA LEY LXX.—50.—51.—52.—53.—54.—55.—56.—57.—58.—59.—60.—61.—62.—63.—64.—65.—66.—67.—68.—69.—70.—71.—72.—73.—74.—75.—76.—77.—78.—79.—80.—81.—82.—83.—84.—85.—86.—87.—88.—89.—90.—91.—92.—93.—94.—95.—96.—97.—98.—99.—100.—101.—102.—103.—104.—105.—106.—107.—108.—109.—110.—111.—112.—113.—114.—115.—116.—117.—118.—119.—120.—121.—122.—123.—124.—125.—126.—127.—128.—129.—130.—131.—132.—133.—134.—135.—136.—137.—138.—139.—140.—141.—142.—143.—144.—145.—146.—147.—148.—149.—150.—151.—152.—153.—154.—155.—156.—157.—158.—159.—160.—161.—162.—163.—164.—165.—166.—167.—168.—169.—170.—171.—172.—173.—174.—175.—176.—177.—178.—179.—180.—181.—182.—183.—184.—185.—186.—187.—188.—189.—190.—191.—192.—193.—194.—195.—196.—197.—198.—199.—200.—201.—202.—203.—204.—205.—206.—207.—208.—209.—210.—211.—212.—213.—214.—215.—216.—217.—218.—219.—220.—221.—222.—223.—224.—225.—226.—227.—228.—229.—230.—231.—232.—233.—234.—235.—236.—237.—238.—239.—240.—241.—242.—243.—244.—245.—246.—247.—248.—249.—250.—251.—252.—253.—254.—255.—256.—257.—258.—259.—260.—261.—262.—263.—264.—265.—266.—267.—268.—269.—270.—271.—272.—273.—274.—275.—276.—277.—278.—279.—280.—281.—282.—283.—284.—285.—286.—287.—288.—289.—290.—291.—292.—293.—294.—295.—296.—297.—298.—299.—300.—301.—302.—303.—304.—305.—306.—307.—308.—309.—310.—311.—312.—313.—314.—315.—316.—317.—318.—319.—320.—321.—322.—323.—324.—325.—326.—327.—328.—329.—330.—331.—332.—333.—334.—335.—336.—337.—338.—339.—340.—341.—342.—343.—344.—345.—346.—347.—348.—349.—350.—351.—352.—353.—354.—355.—356.—357.—358.—359.—360.—361.—362.—363.—364.—365.—366.—367.—368.—369.—370.—371.—372.—373.—374.—375.—376.—377.—378.—379.—380.—381.—382.—383.—384.—385.—386.—387.—388.—389.—390.—391.—392.—393.—394.—395.—396.—397.—398.—399.—400.—401.—402.—403.—404.—405.—406.—407.—408.—409.—410.—411.—412.—413.—414.—415.—416.—417.—418.—419.—420.—421.—422.—423.—424.—425.—426.—427.—428.—429.—430.—431.—432.—433.—434.—435.—436.—437.—438.—439.—440.—441.—442.—443.—444.—445.—446.—447.—448.—449.—450.—451.—452.—453.—454.—455.—456.—457.—458.—459.—460.—461.—462.—463.—464.—465.—466.—467.—468.—469.—470.—471.—472.—473.—474.—475.—476.—477.—478.—479.—480.—481.—482.—483.—484.—485.—486.—487.—488.—489.—490.—491.—492.—493.—494.—495.—496.—497.—498.—499.—500.—501.—502.—503.—504.—505.—506.—507.—508.—509.—510.—511.—512.—513.—514.—515.—516.—517.—518.—519.—520.—521.—522.—523.—524.—525.—526.—527.—528.—529.—530.—531.—532.—533.—534.—535.—536.—537.—538.—539.—540.—541.—542.—543.—544.—545.—546.—547.—548.—549.—550.—551.—552.—553.—554.—555.—556.—557.—558.—559.—560.—561.—562.—563.—564.—565.—566.—567.—568.—569.—570.—571.—572.—573.—574.—575.—576.—577.—578.—579.—580.—581.—582.—583.—584.—585.—586.—587.—588.—589.—590.—591.—592.—593.—594.—595.—596.—597.—598.—599.—600.—601.—602.—603.—604.—605.—606.—607.—608.—609.—610.—611.—612.—613.—614.—615.—616.—617.—618.—619.—620.—621.—622.—623.—624.—625.—626.—627.—628.—629.—630.—631.—632.—633.—634.—635.—636.—637.—638.—639.—640.—641.—642.—643.—644.—645.—646.—647.—648.—649.—650.—651.—652.—653.—654.—655.—656.—657.—658.—659.—660.—661.—662.—663.—664.—665.—666.—667.—668.—669.—670.—671.—672.—673.—674.—675.—676.—677.—678.—679.—680.—681.—682.—683.—684.—685.—686.—687.—688.—689.—690.—691.—692.—693.—694.—695.—696.—697.—698.—699.—700.—701.—702.—703.—704.—705.—706.—707.—708.—709.—710.—711.—712.—713.—714.—715.—716.—717.—718.—719.—720.—721.—722.—723.—724.—725.—726.—727.—728.—729.—730.—731.—732.—733.—734.—735.—736.—737.—738.—739.—740.—741.—742.—743.—744.—745.—746.—747.—748.—749.—750.—751.—752.—753.—754.—755.—756.—757.—758.—759.—760.—761.—762.—763.—764.—765.—766.—767.—768.—769.—770.—771.—772.—773.—774.—775.—776.—777.—778.—779.—780.—781.—782.—783.—784.—785.—786.—787.—788.—789.—790.—791.—792.—793.—794.—795.—796.—797.—798.—799.—800.—801.—802.—803.—804.—805.—806.—807.—808.—809.—810.—811.—812.—813.—814.—815.—816.—817.—818.—819.—820.—821.—822.—823.—824.—825.—826.—827.—828.—829.—830.—831.—832.—833.—834.—835.—836.—837.—838.—839.—840.—841.—842.—843.—844.—845.—846.—847.—848.—849.—850.—851.—852.—853.—854.—855.—856.—857.—858.—859.—860.—861.—862.—863.—864.—865.—866.—867.—868.—869.—870.—871.—872.—873.—874.—875.—876.—877.—878.—879.—880.—881.—882.—883.—884.—885.—886.—887.—888.—889.—890.—891.—892.—893.—894.—895.—896.—897.—898.—899.—900.—901.—902.—903.—904.—905.—906.—907.—908.—909.—910.—911.—912.—913.—914.—915.—916.—917.—918.—919.—920.—921.—922.—923.—924.—925.—926.—927.—928.—929.—930.—931.—932.—933.—934.—935.—936.—937.—938.—939.—940.—941.—942.—943.—944.—945.—946.—947.—948.—949.—950.—951.—952.—953.—954.—955.—956.—957.—958.—959.—960.—961.—962.—963.—964.—965.—966.—967.—968.—969.—970.—971.—972.—973.—974.—975.—976.—977.—978.—979.—980.—981.—982.—983.—984.—985.—986.—987.—988.—989.—990.—991.—992.—993.—994.—995.—996.—997.—998.—999.—1000.

**Ulpiano, lib. 1.º del oficio del Procónsul.**

Nadie puede trasferir á otro la potestad de la espada ó de otra cualquiera coercion que se le haya concedido. (1)

ESPLICACION.

Esta Regla pertenece á la materia de la jurisdiccion, que es de tal manera dificil, que bien puede decirse, que respecto de las cuestiones que en ella se tratan, hay tantas opiniones cuantos son los intérpretes que de ella han hablado. Pero nosotros solo trataremos de aquellas que conduzcan á la inteligencia de la Regla. Ella enseña que aquellas cosas que pertenecen al ejercicio del mero imperio, como son la potestad de la espada, la condenacion á trabajos en las minas, la deportacion á alguna isla, la confiscacion de los bienes, la relegacion y toda clase de pena corporal que haya de aplicarse á los criminales, *l. solent. 6. l. si quid erit, 44. D. de off. procons. 1.—16. l. quae-*

AD L. LXX.

**Ulpianus, lib. 1. de Officio Proconsulis.**

Nemo potest gladii potestatem sibi datam, vel ejus alterius coërcitionis, ad alium transferre.

EXPLICATIO.

Haec lex pertinet ad jurisdictionis materiam, cujus explicatio intricata est, ut fere tot sint hac de re opiniones, quod sunt interpp. Mos ea tantum attingemus, quae ad hujus regulae intellectum pertinent. Docet autem haec regula quod ea, quae meri sunt imperii, ut gladii potestas, damnatio in metallum, deportatio in insulam, confiscatio bonorum, relegatio, et omnis animadversio corporalis in facinorosos homines. *l. solent*

*cumque, 1. D. de off. ejus cui mand. est. jurisd. 1.—21. l. imperium, 5. D. de jurisd. 2.—1. l. nulli, unic. C. ne sine jus. Princ. 9.—48. l. illicitas, 6. §. qui universas, 8. D. de off. praes. 1.—17. no pueden trasmitirse ó delegarse á otro, y que tales facultades solo pueden ejercerse personalmente por aquellos que al efecto hayan sido nombrados por el Principe ó establecidos por la ley. Segun derecho romano tienen potestad de mero imperio el Principe, el prefecto de la ciudad, el prefecto del pretorio, el procónsul y el presidente de la provincia. *l. quaecumque, 1. D. de of. ejus cui, 1.—21. l. in jus, 2. D. de in jus vocando, 2,—4. l. si quid erit, 44. D. de of. procons. 1.—16.**

La razon de haberse establecido así, fué la de que nuestros antepasados creyeron que el negocio en que se trata de decidir de la vida de un hombre libre es tan importante, que no debe encomendarse, sino á quien haya merecido la confianza de toda la República; y por esto es que ni los mismos cónsules, cuya autoridad, por otra parte, era tan estensa, podian imponer la pena capital á un ciudadano romano sin el consentimiento del pueblo *l. necessarium, 2. §. exactis, 16. D. de orig.*

*6. leg. si quid erit 11. ff. de off. proconsul. l. 1. ff. de off. ejus cujus l. 3. ff. de jurisd. l. unic. C. ne sine jus. Princ. cert. judic. lic. confisc. l. illicitas 6. §. qui universas ff. de offic. Praes. nulli demandari aut delegari possint, sed iis solum competant, quibus hoc a lege vel Principe nominatim concessum est. Habent autem eam potestatem meri imperii Jure Romano, Princeps, praefectus Urbis, Praefectus praetorio, proconsul, et praeses Provinciae. *l. 1. de off. ejus cui, et l. 2. de in jus vocand. l. si quid erit 11. ff. de off. procons.**

Ratio decidendi haec est, quod majus negotium visum fuit majoribus nostris, si de liberi hominis capite ageretur, aut jus diceretur, quam ut cuilibet mandari aut concedi posset, qui non mandatum a tota Repub. haberet: adeo quidem, ut nec Consuli, cujus tamen summa potestas erat, injussu populi in caput civis Romani animadvertere licuerit. *leg. 2. §. exactis, 16. de orig. jur.* Addi potest et haec ratio, quod in hisce gravibus et majoribus causis, quando videlicet tribuitur potestas de capite

jur. 1.—2. A cuya razon puede agregarse esta otra: que en las causas graves y de importancia como son aquellas en que se trata de la cabeza de un ciudadano romano, siempre se comete la facultad de decidir las á personas de particular pericia y prudencia. *l. inter artifices, 51. D. de solut. 46.—3. l. observandum, 19. §. sed et in cognoscendo, 1. D. de of. praes. 1.—18. l. necessarium, 2. §. populo deinde aucto, 18. D. de orig. jur. 1.—2.* Cuya facultad podia ejercerse tambien por medio de sustitutos. *l. necessarium, 2. §. et quia, 25. D. de orig. jur. 1.—2.*

Ejercen hoy el mero imperio todos los magistrados superiores y los jueces seculares que estan constituidos en dignidad, como son los duques, condes, marqueses, barones y los demas señores particulares de tierras; así como tambien las ciudades del imperio que no tienen superior, lo cual acontece por privilegio, por costumbre ó prescripcion. *Zas. ad l. imperium, de jurid.*

Pero la costumbre ha hecho que ya hoy tenga poca observancia esta Regla, pues vemos con frecuencia que los Reyes, duques, condes y barones, no solo ejercen la facultad de la es-

civis Romani statuendi, electa videatur singularis personae industria, *l. inter artifices 31. ff. de solut. l. 19. §. 1. ff. de off. praef. praet. fac. l. 2. §. populo deinde aucto. ff. de orig. jur.* Quo casu actus potest exerceri per substitutum. *d. l. 2. §. 23.*

Hoc merum imperium hodie tenent omnes superiores magistratus secularesque judices dignitate praefulgentes, quales sunt Duces, Comites, Marchiones, Barones, et reliqui Domini terrarum particulares. Item imperii civitates, quae superiorem non recognoscunt, idque vel ex privilegio, consuetudine, aut praescriptione. *Zasius ad leg. imperium, de juridict.*

Sed ab hujus legis observatione plurimum moribus recessum est. Videmus enim passim, non ipsos Reges, Duces, Comites, et Barones gladii potestatem exercere, nec pro tribunali de causis criminalibus cognoscere, sed istud exercitium delegare suis Praetoribus et Satrapis. Sic Episcopi et Abbates passim suos habent vice-comites, per quos gladii potestatem exercent. UND IST FAST KEIN GOTTES-HAUS ODER CLOSTER, DAS

pada sin conocer *pro tribunali* de las causas criminales, sino que delegan ese imperio á sus pretores y sátrapas. Los obispos y abades á cada paso nombran vizcondes por medio de los cuales ejercen esa potestad. Debe saberse finalmente que como por derecho canónico compete hoy á los magistrados el mero imperio: las causas en que se requiere su ejercicio pueden indistintamente encomendarse á otro aun para el efecto de aplicar la pena del último suplicio. *cap. quod sedem, 10. et tot. glos. extr. de of. jud. ord. 1.—51.—Alberic. et Dec. in l. 1. de of. ejus cui, et Cagnol. h. in fin.*

(1) Esta Regla carece enteramente de aplicacion entre nosotros, puesto que ni son permitidos los juicios por comision, ni puede delegarse la jurisdiccion, y que la aplicacion de las penas es facultad esclusiva de los tribunales y jueces establecidos con anterioridad por la ley. Arts. 13. y 14. de la Constitucion.

NICHT SEINEN RICHTER HAT, modo merum imperium vel jus gladii habeat. Denique sciendum, quod quia Jure Canonico merum imperium Juri magistratus competit, causae meri imperii etiam hodie mandari et delegari indistincte possunt, etiam quoad poenam ultimi supplicii. *c. quod sedem, et tot. Gloss. de off. ordin. Alberic. et Decius in l. 1. ff. de off. ejus cui mand. est, et Cagnol. h. in fine.*

## A LA LEY LXXI.

Ulpiano, lib. 2. del oficio del Proconsul.

Todos aquellos negocios que exigen conocimiento de causa, no pueden despecharse por libelo. (1)

## ESPLICACION.

Hay algunas causas que se deciden por el magistrado de plano; esto, es, sin estrépito ni figura de juicio. Tales son aquellas en que se trata de que se preste el debido obsequio á los padres y patronos *l. nec. quicquam*, 9. §. *de plano*, 5. *D. de of. procons.* 1.—16. de la manumision de los esclavos, §. *multis autem modis*, 1. *Inst. de libertin.* 4.—5. y de los alimentos de los pupilos *l. si quis á libexis*, 5. §. *si vel. parem*, 8. *D. de agnosc. vel. alend. lib.* 25.—5. (2) Y como todos estos actos son de jurisdiccion voluntaria, y pueden despacharse sin que haya contienda entre las partes; basta que se presente al juez la peticion en un simple libelo. *l. libertus*, 15. *D. de in jus voc.* 2.—4. (3)

## AD L. LXXI.

Ulpianus, lib. 2. de Officio Proconsulis.

Omnia quaecumque causae cognitionem desiderant, per libellum expediri non possunt.

## EXPLICATIO.

Quaedam sunt causae, quae a magistratu de plano, id est, absque figura et strepitu iudicii deciduntur. Veluti ut obsequium parentibus et patronis praestetur. *l. ne quicquam* §. *de plano, de offic. procons.* Ut servi manumittantur, §. *multis autem modis Instit. de libertinis.* Ut pupillis alimenta decernantur, *l. 5. §. 8. D. de agnosc. vel. alend. lib.* Quae omnia cum sint voluntariae jurisdictionis, et sine conflictu partium confi-

Pero hay otra clase de negocios que necesitan conocimiento de causa, y que deben ser tratados ante el Pretor estando *pro tribunali l. si causa cognita*, 52. *C. de transact.* 2.—4. y en estas se requiere que preceda á la sentencia una minuciosa averiguacion, la citacion de aquellos á quienes interesa y la audiencia de los alegatos de ambas partes. *auth. jubemus, C. de jud.* 5.—1. (4) A esto se refiere la *l. ubicumque*, 105. *inf. h. t.* 50.—17. que dice: “que en todos aquellos negocios que requieren conocimiento de causa, es necesaria tambien la presencia del Pretor.” Y así, por ejemplo: Para la enagenacion de los bienes inmuebles de un menor, se necesita el decreto judicial; luego no bastará que el tutor pida al Pretor la licencia para tal enagenacion, sino que se requiere un conocimiento solemne de las causas que haya para la venta, y mediante él, de cidir si tales causas son justas y legitimas. *l. minorum*, 6. *C. de praed. min. sin. decret. non al.* 5.—71. (5) Lo mismo debe decirse de la restitucion *in integrum* de que disfrutaban los menores de veinticinco años; pues no debe otorgárseles, sino precediendo un solemne conocimiento de causa practicado *pro tribunali. l. omnes*, 5. *D. de in integ. rest.* 4.—1. (6) De lo di-

ciantur, sufficit si ad simplicem partis petitionem et libellum supplicem iudex subscribat. *l. libertus* 15. *de in jus vocand.* Quaedam vero causae sunt, quae tribunal et sellam praetoris desiderant, item causae cognitionem et decretum Praetoris. *l. 32. si causa cognita, C. de transact.* In his plena inquisitione jubet procedere, citare eos, quorum interest, et utriusque partis allegata audire. *l. jubemus C. de iudiciis.* Hunc pertinet lex 105. *inf. eod.* *Ubicumque cognitio causae est, ibi praetoris praesentia requiritur.* Exempli gratia: bona minoris immobilia debent cum decreto iudicis alienari. Unde non sufficit, quod tutor adeat praetorem, et proponat se bona minoris venditurum, sed requiritur, ut de causis venditionis solemniter apud acta cognoscatur, utrum eae justae sint, ac legitimae, necne. *l. minorum, C. de praed. minor. sine decret. non alien.* Idem dicendum est de restitutione in integrum minorum xxv. annis, quia nec haec decernitur, nisi solemnis causae cognitio pro tribunali praecedat. *l. 3. ff. de restit. in integ.* Ex quibus haec infertur practica, quandocum-

cho se infiere, y así se practica, que si el juez ha fallado sumariamente en un negocio que requiere pleno conocimiento de causa, la sentencia es *ipso jure* nula, y no será necesario interponer el recurso de apelacion. *l. ex stipulatione, 7. C. de sentent. et interloc. 7.—45. cap. ad audientiam, 34. extr. de appellat. 2.—28. l. cum hi, 8. §. si praetor, 17. D. de transact. 2.—45. (7)*

(1) Ley 3. t. 5. lib. 4. N. R. Pareja, *de instrum. edit. tit. 7. resolut. 8. n. 49 y sig.*

(2) Ley 7. t. 19. P. 4.<sup>o</sup> Castillo, *de alimentis, lib. 8. cap. 4. y cap. 19. Molina, de primogén. lib. 2. cap. 15. n. 75. Menochio, de praesumpt. lib. 1.<sup>o</sup> quaeest. 35. n. 31.*

(3) Ley 7. t. 19. P. 4.<sup>o</sup> y los propios autores citados en la nota anterior.

(4) Ley de administracion de justicia de 4 de Mayo de 1857.

(5) Ley 18. t. 16. P. 6.<sup>o</sup> y ley 60. t. 18. P. 3.<sup>o</sup>

(6) Ley 3. t. 25. P. 3.<sup>o</sup> Véase la nota 11. en la Regla 68.

(7) Ley 30. t. 9. P. 1.<sup>o</sup> glos. 4.<sup>o</sup> Sobre el recurso de nulidad, véanse los arts 83. á 90. de la ley de 4. de Mayo de 1857.

que summarie judex decernit, ubi requiritur plena causae cognitio, actum ipso jure nullum esse, nec appellationis remedio opus esse. *l. ex stipulatione, C. de sentent. c. ad audientiam extra de appellat. l. cum hi 8. §. si Praetor. ff. de transact. Ferrar. h.*

## A LA LEY LXXII.

Javoleno, lib. 3. de los posteriores de Labeon.

Es un fruto de la cosa el poderla dar en prenda. (1)

### ESPLICACION.

Es grande la utilidad que á uno le resulta de poder empeñar la cosa que le pertenece; pues que por ese medio se encuentra mas facilmente quien preste su dinero, en razon de que la prenda asegura al acreedor. *l. plus cautionis, est, 25. sup. h. t. 50.—17. (2)* El uso y efectos de esta Regla pueden consistir en que cuando alguno posee de mala fé una cosa nuestra, está obligado á devolvérsola con todos los frutos percibidos y que hubieran podido percibirse, entre los cuales se encuentra comprendida tambien la ventaja que resulta de poderla empeñar, porque si se nos hubiera restituido en tiempo oportuno, hubiéramos podido hallar mas fácilmente quien nos hubiera prestado dinero sobre ella. *l. fructus, 49. D. de usur. 22.—1.* De aquí se infiere tambien que el fructuario puede empeñar el

## AD L. LXXII.

Javolenus, lib. 3. ex posterioribus Labeonis.

Fructus rei est, vel pignori dare licere.

### EXPLICATIO.

Ex pignoratione rei non exigua commoditas percipitur, cum per eam facilius creditorem inveniamus, qui nobis mutuam det pecuniam. Nam pignus in tuto ponit creditum, et securum reddit creditorem. *l. plus cautionis sup. eod.* Hic potest esse usus et effectus regulae, si quando res nostra ab alio mala fide possideatur, tenetur is ad restitutionem rei cum omnibus fructibus, qui percepti sunt, et percipi potuerunt. Itaque etiam appellatione fructuum veniet pignori dandi commoditas. Si enim res fuis-

usufructo, esto es, el derecho de usar y aprovecharse de los frutos; no obstante que no pueda empeñar la propiedad. *l. si is qui, 11. §. usufructus, 2. D. de pignora, 20.—1. l. interest, 6. C. de usufruct. 5.—35. (3)*

(1) Véase á Cuyacio en su comentario á esta ley, tomo 8. col. 862. lit. E.: edicion Napolitana de 1758.

(2) Véase su esplicacion y notas.

(3) Ley 2. t. 13 P. 5.<sup>o</sup>

set suo tempore restituta, facilius creditorem invenissemus, qui sub pignore mutuo pecuniam dedisset. *Concord. l. ult. ff. de Usur.* Hinc etiam recte deciditur, fructuarium usumfructum, id est, jus utendi, fruendi, et fructus ipsos posse pignori dare, tametsi proprietatem oppignorare non possit. *l. si is qui, §. usufructus, ff. de pign. l. interest, C. de usufruct.*

A LA LEY LXXIII.

**Quinto Mucio Scévola, lib. único.**

La herencia toca á quien corresponda la tutela, á no ser que aquella recaiga en mugeres.

El principio de esta ley se ha esplicado ya al hacer la esplicacion de la *l. secundum naturam, 10. h. t. 50.—17.*

Al §. 1.

Nadie puede dar tutor, sino á aquel que es heredero suyo cuando muere ó lo habria sido si hubiera vivido. (1)

ESPLICACION.

En esta Regla enseña brevemente Scévola quienes pueden dar tutor por testamento y á quienes; esto es, los padres á los hijos impúberos que estén bajo su potestad, no solo á los que ya hayan nacido, sino tambien á los póstumos. Así es que la madre, aunque algunas veces puede desempeñar la tutela, no puede, sin embargo, nombrar tutor á sus hijos en sus testamento, si no es que los instituya por sus herederos; en cuyo

AD L. LXXIII.

**Quintus Mutius Scaevola, lib. singulari de pup.**

Quo tutela redit, eo haereditas pervenit, nisi cum foeminae haeredes intercedunt.

Hujus legis initium explicatum est cum *l. secundum naturam 10. supr. eod.*

Ad §. 1.

Nemo potest tutorem dare cuiquam, nisi ei, quem in suis haeredibus, cum moritur habuit, habiturusve esset, si vixisset.

EXPLICATIO.

Docet Scaevola brevi compendio, qui et quibus testamento tutores dari possint, nempe parentes liberis impuberibus, quos in potestate habent,