

se aprehende á uno, por otro á quien se ha aprehendido, ó cuan-
do se toman las cosas de uno por cuanto que se han tomado
las de otro, y esto por la sola razon de que sea habitante ó ciu-
dadano de determinado pais. Pero esta clase de represalias
solo puede ejecutarlas en caso de denegacion de justicia el Prin-
cipe ó magistrado que no tenga superior. *cap. etsi, pignora-
tionis, 1. de injur. in 6.—5.—8. (6) And. Gail. de pignorat.
cap. 1 y 2.*

- (1) Véase á Cuyacío en su comentario á esta ley. Tomo 8, col. 868. lit. E.
edicion Napolitana de 1758.
(2) Ley 4. t. 7. P. 3.
(3) López, en la glos. 3. á la ley 66. t. 18. P. 3.
(4) Ley 11. t. 34. P. 7.
(5) Art. 88. de la ley de 23 de Mayo de 1837.
(6) Ley 15. t. 10. P. 7. glos. 3. ley 51. t. 6. P. 1. glos. 2. Véanse
tambien las leyes 1. 2. y 11. t. 31. lib. 11. N. R.

*cum in reum, jurisdictio nulla judicii competeret, de quo vide Bart. in suo
tract. de reprss. Sunt autem repressalia pignorationes rerum vel perso-
narum, quando unus pro alio, et res alterius pro rebus alterius conve-
niuntur et apprehenduntur, ob id solum, quod sit ejusdem civitatis vel
vici civis vel incola. Quae tamen a Principe, vel Magistratu non recog-
noscente superiorem conceduntur ob denegatam justitiam. c. 1. ex de
injur. in 6. And. Gail. de pignorat. cap. 1. et 2.*

LA LEY CIII.

Paulo, lib. 1. al Edicto.

Ninguno debe ser estraído de su casa. (1)

ESPLICACION.

El que se oculta y rehusa presentarse en juicio, no debe ser
estraído de su casa, bien que, encontrándosele fuera de ella,
pódrá ser conducido por fuerza ante el juez. La razon de es-
to es que la propia casa debe ser para cada uno un asilo in-
mune y seguro, y que bastante pena sufre el que por ocultar-
se y no defenderse tiene que sujetarse á que, por su contuma-
cia, se entreguen sus bienes á su acreedor para que los posea
y los venda. *l. plerique, 18. l. satisque, 19. D. de in jus voc,
2.—4. l. item ait Praetor. 21. §. hæc autem, 2. vers. ceterum,
D. ex quib. caus. major. 4.—6. l. in possessione, 6. d. l. Fulci-
nius 7. §. Praetor ait, D. quib. ex caus. in poss eat. 42.—4. (2)*
Por esto es que el que violentamente estrañere de su casa á su

AD L. CIII.

Paulus lib. 1. ad Edictum.

Nemo de domo sua extrahi debet.

EXPLICATIO.

Qui latitat et se repræsentare recusat, quò minus in jus vocari possit,
is de domo sua extrahi non debet, quàmquam alias repertus oborto collo
in judicium rapi poterat. Ratio est, quod domus sua sit cuique tutissi-
mum refugium et receptaculum, et satis poenæ subit, qui non defendi-
tur et latitat, si in bonorum ejus possessionem ob contumaciam actor
mittatur, eaque possideat et vendat. *l. plerique, l. satis, ff. de in jus voc.
l. item ait Praetor 21. §. 2. supr. Ex qu. cau. mayo. l. in possessionem 6.*

adversario, á quien se hubiese citado á juicio, queda obligado por la accion de injurias. *l. qui in domum, 23. D. de injur. 47.—10.* (3) Respecto de las madres de familia se ha establecido que si alguno se atreve á estraerlas de su casa con pretesto de ser su acreedor, se le castigue irremisiblemente con la pena capital. *l. nemo judex, 1. C. de offic. divers. judic. 1.—48.* Lo dicho se entiende y tiene aplicacion, ya sea que la casa que se habite sea propia ó alquilada, ó que se viva en ella gratuitamente. *l. lex Cornelia, 5. §. domum, 2. D. de injur. 47.—10.* (4) Se limita la Regla:

1.º Ella solo procede en las causas civiles, y no en las criminales y de delitos públicos, pues por estos cualquiera puede ser estraído á fuerza de su casa. *Nov. const. 134. cap. 5. (5)*

2.º Tampoco tiene aplicacion en las deudas fiscales. *l. nemo, 2. C. de exact. tribut. 10.—19.* En esta ley se dice que por razon de deudas ó tributos fiscales, no solo puede el exactor de ellos estraer al deudor de su casa contra su voluntad, sino tambien reducirlo á prision. (6)

3.º Cualquiera puede ser estraído de una tienda, taberna ú hospicio público, *d. l. lex. Cornelia, 5. §. si tamen, 5. vers.*

et l. Fulcinius 7. §. 1. ff. Ex qu. cau. in poss. eat. Itaque qui vocatum in jus adversarium domo invitum extraxerit, actione injuriarum tenetur. *l. qui in domum 23. sup. de injuriis.* In matrefam. id constitutum est, ut si quis eam ob debita de domo extrahat, sine ulla indulgentia capite plectatur, *l. 1. C. de offic. divers. judi.* Domum autem intellige, sive sit propria, sive conducta, sive gratis quis in ea habitet, *l. 5. §. domum ff. de injur.*

Limitatur regula, ut solum procedat in causis civilibus, non etiam in criminalibus et delictis publicis, propter quae quis domo extrahi invitus potest. *Novell. constit. 134. cap. 5. §. si quis eorum.*

Secundo locum non habet regula in debitis fiscalibus, *l. 2. Cod. de exactor. trib. lib. 10.* ubi dicitur, quod ob fiscalia debita, vel tributa, non solum quis invitus ex domo sua vocari ab exactore tributorum, sed etiam in aperta et libera custodia detineri possit, quod nos in praxi appellamus *gyselen.*

tantum igitur. D. de injur. 47.—10. porque tales establecimientos no tienen por objeto el que se habite en ellos, sino el de vender mercancías por causa de especulación. Debe advertirse finalmente que si el que tiene una casa en arrendamiento se oculta para no pagar la renta, dejando cerrada la casa, el dueño puede ocurrir al juez para que, por su mandato y en su presencia y la de testigos, se abra, se inventarién las cosas que en ella se encuentren, y se manden vender para pagar las rentas que se adeudaren. *l. cum domini, 56. D. locat. 19.—2. (7)*

- (1) Ley 3. t. 7. P. 3. glos. 5.^ª
- (2) Leyes 1. y 2. t. 8. P. 3.^ª y 1. y 2. t. 5. lib. 11. N. R. Véase la nota 6. en la Regla 52.
- (3) Ley 6. t. 9. P. 7.^ª glos. 8. y ley 14. t. 14. P. 5.^ª
- (4) Lopez, en la glos. 1.^ª á la ley 2. t. 17. P. 3.^ª y glos. 4. á la ley 3. t. 7. P. 3.^ª
- (5) Ley 3. t. 7. P. 3.^ª vers. "por razon de maleficio" y art. 55. de la ley de 5. de Enero de 1857.
- (6) No sucede lo mismo entre nosotros. Al que debe al fisco se le embargan bienes suficientes para cubrir el adeudo y los gastos de embargo y ejecucion, pero no se le reduce á prision. Ley de 20 de Enero de 1837.
- (7) Ley 5. t. 8. P. 5.^ª glos. 8.

Tertio limitatur, ut de Apotheca, taberna, et hospitio publico quis invitatus extrahi possit, *d. l. §. tantum igitur ff. de injur.* quia ea mercium reconendarum, non habitationis causa sunt aedificata. Postremo diligenter notandum, quod si conductor domus meae non appareat, et mercedem habitationis solvere recuset, domusque clausa sit, possum curare eam iudice praesente aperiri, et coram eo, et testibus praesentibus describere quae ibi reperiuntur, ut ex eorum venditione mercedes domus conductae consequar. *l. cum domini 56. ff. loca.*

A LA LEY CIV.

Ulpiano, lib. 2. al Edicto.
Si se trata de dos acciones, de las cuales una se refiera á cantidad mayor y otra á infamia, esta debe preferirse, pero si ambas se refieren á infamia, entonces se equiparan, aunque la cantidad sea desigual. (1)

ESPLICACION.

Dice Paulo en la *l. per minorem, 54. D. de judic. 5.—4.*
“Una causa menor no debe perjudicar á un conocimiento mayor; y por lo mismo la cuestion mayor atrae á la menor.” (2)
Si se dudase lo que deba entenderse por cuestion mayor, á tal duda responde Ulpiano diciendo, que se reputa causa mayor aquella que produce infamia, aunque en ella se trate de una cantidad menor. Pero si ambos juicios son tales que de ellos deba resultar infamia, entonces se reputan iguales, aun cuando no lo sean las cantidades de que en ellos se trate. Concuerda con esto lo que rescribió el Emperador Constantino en la

AD L. CIV.

Ulpianus lib. 2. ad Edictum.
Si in duabus actionibus alibi summa major, alibi infamia est: praeponenda est causa existimationis: ubi autem aequiparant famosa judicia, etsi summam imparem habent, pro paribus accipienda sunt.

EXPLICATIO.

Paulus scribit in *l. per minor. 54. sup. de jud.* Per minorem causam majori cognitioni praejudicium fieri non oportet, ideo quod maior quaestio minorem ad se trahat. Dubitatur quae major sit quaestio; respondet hic Ulpianus majorem causam censerí, quae infamiam irrogat, etiamsi minorem summam contineat. At si ex duobus judiciis utrumque famosum

l. quoniam civili, 4. C. de ordin. judic. 5.—8. en la que se dice que la causa pecuniaria debe ceder á la criminal porque esta es mayor (3). Pongamos un ejemplo: Un mismo delito produce la acción de hurto y la condiccion furtiva; pues si se intenta la acción de hurto, que es penal, y despues la condiccion furtiva, que no lo es, puede oponerse rectamente la excepcion de estar pendiente el primer juicio, el cual no debe prejuzgarse por el segundo, y que por lo mismo, debe concluirse primero el de la acción de hurto, que es penal, que entrar al de la condiccion furtiva, que solo es persecutoria de la cosa. (4) Pero si ambas acciones son penales, entonces se reputan iguales, aun cuando sean desiguales las cantidades: como si concurren, v. gr., la acción de comodato y la acción de hurto, en cuyo caso, si se ha intentado primero la de comodato, y se quiere intentar despues la de hurto, la una no perjudica á la otra, aun cuando sean desiguales las cantidades; porque por la una se persigue la cosa y aquello que nos interesa, y por la otra se pretende la aplicación de la pena; de donde resulta que debe terminarse primero lo que primero se haya comenzado

est, etsi summam disparem habeant, pro paribus accipienda sunt. Concordat quod rescribit Constantinus Imp. in *l. ult. C. de ord. judic.* Pecuniariam causam criminali utpote majori cedere debere. Exemplum, ex uno eodemque delicto concurrat actio furti et conditio furtiva: si actionem furti, quae famosa est, contra te instituerim, deinde condicione furtiva agam, quae non infamat, recte repellat exceptione, quod praejudicium actioni furti non fiat, et prius de actione furti poenali disceptabitur, quam de condicione furtiva, quae rei persecutoria est. At si utraque actio famosa sit, etiamsi summam imparem habeant, pro paribus tamen habentur, veluti si concurrat actio commodati cum actione furti. Itaque si primo commodati egero, tum furti experiri velim, neutra alteri praejudicatur, etiamsi summam habeant imparem, una rem et id quod interest, altera poenam persequente, et ideo quae prior ex his caepta est, prius finietur. Potest et haec sequens interpretatio commode huic legi adhiberi, et hoc modo declarari. Si quis debitor ex pluribus causis et actioni-

También puede interpretarse y aclararse esta Regla diciendo: Si algun deudor está obligado por varias causas y diversas acciones, alguna de las cuales sea penal y se refiera á la menor cantidad de la deuda, y otra no sea penal, pero haga relacion á una cantidad mayor; en tal caso, la paga que en general haya hecho el deudor sin determinar cual de las dos obligaciones es la que ha querido extinguir con ella, se deberá entender que se refiere á aquella que produce infamia. Porque la solucion debe recibirse siempre como hecha para extinguir la obligacion mas grave y mas dura. *l. quotiens. 1. l. dum in re, 2. l. si quid, 7. D. de solut et liberal. 46.—5. (5)* Y no tiene duda que es mas grave la causa que irroga infamia, puesto que la buena reputacion debe anteponerse á toda clase de riquezas, y puesto que, en el derecho, el peligro de la fama se equipara al de la vida. *l. justa causa, 9. D. de manum. vind. 40.—2. (6)* Así es que si uno debe á otro una cantidad por razon de mútuo, cuya accion no produce infamia, y otra menor por razon de tutela, cuya accion sí la produce, y ha hecho pago sin determinar á cual de las dos deudas debe aplicarse; el derecho dispone que se tenga por pagada aquella cuya accion irroga infamia.

bus creditori obligatus sit, quarum altera famosa est, sed minorem debiti quantitatem continet, altera sine infamia est, sed majorem comprehendit summam, tunc solutio generaliter facta a debitore, non expresso eo, in quam summam imputanda sit, in dubio videtur facta in causam, quae irrogat infamiam. Nam quod solutum est, in duriolem et graviorem causam solutum accipi debet. *l. 1. cum seqq. et l. si quid 7. ff. de solut.* Gravior autem est causa, quae infamiam irrogat, cum fama sit praeponenda omnibus divitiis, imo periculum famae et vitae aequiparantur. *l. justa 9. ff. de manu vind.* Unde si debitor ex actione mutui in grandiolem summam tenebatur, quae non infamat, praeterea ex actione tutelae, quae famosa est, minorem summam debeat, si non exprimit debitor, in quam summam solvat, jus disponit in eam summam solvisse, quae irrogat infamiam. *l. cum ex pluribus 97. ff. de solut.* Judicia ergo famosa majora sunt non famosis, etiamsi non famosa majorem pecuniae summam continent. Quod si omnia debita sunt similia et aequalia, puta si omnia sunt

l. cum ex pluribus, 97. D. de solut. 46.—5. (7) Luego los juicios en que se interesa la reputacion son mayores que aquellos que no la afectan, aun cuando el interés de los segundos sea mayor que el de los primeros. Pero si todas las deudas fuesen semejantes é iguales, como en el caso de que todas ellas se originasen de contrato; y el deudor, al hacer el pago, no determinase cuál es la deuda que con él ha querido extinguir; entonces queda al arbitrio del acreedor aplicar la cantidad pagada á la deuda que mejor le pareciese, á condicion de que lo haga de preferencia á la deuda líquida mas bien que á la ilíquida ó cuestionable: mas bien á lo que se le adeude en nombre propio, que á lo que se le deba como fiador. *l. quotiens, 1. D. de solut. 46.—5. l. in potestate, 1. C. eod. 8.—43. (8)* Tal es el uso de esta Regla respecto de las soluciones.

Pero ella tiene todavía otra aplicacion respecto del orden que debe observarse en los juicios cuando hay dos acciones y se trata de saber cuál de las dos deba ejercitarse primero. En tal caso, la mayor debe preferirse á la menor. *d. l. quoniam civili, C. de ordine judic. 3.—8. (9)* y no puede promoverse la accion menor mientras esté pendiente la mayor. *d. l. per minorem, 54. D. de judic. 5.—1. (10)* Así, la peticion de la herencia, que es accion de juicio universal, se prefiere á la de vindicacion de la cosa, que se dirige á cosas singulares. *l. si post litem, 13. D. de except. 44.—1. (11)*

ex contractu profecta, et indefinite est solutum, creditore etiam accipiente indefinite, in electione creditoris est, in quam causam accepto vult ferre solutum, ita tamen ut prius acceptum ferat in debitum liquidum quam controversum, prius in proprium, quam illud quod fidejussorio nomine debetur. *l. 1. ff. de solut. l. C. eod.* Haec in solutionibus obtinent. Sed alius etiam usus regulae in ordine judiciorum consistit, ut liquet in duabus actionibus, utra prius in iudicio instituenda sit. Major praeponitur minori. *l. ult. C. de ord. judic.* Minor actio non movetur, dum speratur major, *l. per minorem 54. ff. de judic.* Sic petitio haereditatis, qui universi juris est actio, praefertur rei vindicationi, quae res singulas concernit. *l. post litem 13. ff. de except.*

- (1) Ley 4. t. 10. P. 3.^o vers. "Mas si las demandas."
 (2) Ley 4. t. 1.^o P. 7.^o glos. 4. ley 16. t. 11. P. 5.^o glos. 2.
 (3) Ley 4. t. 10. P. 3.^o
 (4) Por una excepcion á la regla general se halla establecido que en el delito de hurto puedan intentarse á un mismo tiempo la accion criminal y la civil, esto es: que pueda pedirse simultaneamente y en el mismo libelo el castigo del delito y la restitution de la cosa hurtada. Ley. 18. t. 14. P. 7.^o glos. 2. Curia Filipica, parte 3.^o §. 14. n. 6. Febrero Mexicano, tomo 7. pag. 189. n. 18. al fin. Véase el art. 16 de la ley de 5 de Enero de 1857 que previene que los delitos de que ella trata se exija siempre de oficio la responsabilidad civil conexas con la criminal.
 (5) Ley 10. al fin, t. 14. P. 5.^o
 (6) Ley 3. t. 8. P. 7.^o ley 1.^o t. 21 lib. 12. N. R. Azevedo, en la ley 1.^o t. 23. lib. 8. R. n. 28.
 (7) Dicha ley 10. al fin, t. 14. P. 5.^o
 (8) La misma ley 10. t. 14. P. 5.^o dice que en caso semejante, la cantidad pagada debe repartirse proporcionalmente entre las diversas deudas que el deudor tenga para con el acreedor.
 (9) Dicha ley 4. t. 10. P. 3.^o
 (10) Véase la nota 2.
 (11) Salgado, *Labyr. creditor. part. 1. cap. 4. §. 1. n. 5.*

A LA LEY CV.

Paulo, lib. 1. al Edicto.

Donde se necesita conocimiento de causa, se requiere tambien la intervencion del Pretor.

Queda esplicada esta Regla en la *l. omnia quaecumque*, 71.

A LA LEY CVI.

Paulo, lib. 2. al Edicto.

La libertad es una cosa inestimable.

A LA LEY CVII.

Cayo, lib. 1. al Edicto Provincial.

Con el esclavo no hay accion alguna.

Se omitió hablar de las dos Reglas precedentes, porque, tratándose en ellas de la esclavitud, ya no tienen uso.

L. CV.

Paulus lib. 1. ad Edictum.

Ubi cumque causae cognitio est, ibi Praetor desideratur.

Haec lex explicata est *sup. ad l. omnia* 71.

L. CVI.

Paulus lib. 2. ad Edictum.

Libertas inaeestimabilis res est.

L. CVII.

Catus lib. 1. ad Edictum Provinciale.

Cum servo nulla actio est.

Duas has seqq. ll. quae tractant de servis, consulto omittimus.

A LA LEY CVIII.

Paulo, lib. 4. al Edicto.

En casi todos los juicios penales se tiene consideracion á la edad y á la imprudencia. (1)

ESPLICACION.

Dos cosas deben notarse en esta Regla: primera, que algunas veces se remite la pena en consideracion á la edad: segunda, que el delito cometido por imprudencia se castiga con menos severidad. Respecto de la edad debe saberse que si el que comete un delito es infante ó próximo á la infancia se exime absolutamente de toda responsabilidad penal. *l. quoniam, 1. vers. impuberes vero, C. de fals. mon. 9.—24. l. infans, 12. D. ad leg. Cornel. de sicar. 48.—8. (2)*

Si el delincuente estuviese próximo á la pubertad y fuese capaz de dolo, queda obligado por el delito que cometa; pero se le suaviza la pena en consideracion á su edad. *l. impuberem, 23.*

AD L. CVIII.

Paulus lib. 4. ad Edictum.

Fere in omnibus judiciis et aetati, et imprudentiae succurritur.

EXPLICATIO.

Duo notantur in hac regula. Primo quod propter aetatem poena aliquando remittatur. Secundo quod delictum per imprudentiam commissum mitius plecti debeat. Prima poena ratione aetatis mitigatur in pupillo, sub hac distinctione: Si pupillus infans est, vel infantiae proximus, ex delicto prorsus non obligatur, *leg. 1. C. de fals. moneta, l. infans, sup. ad l. Corn. de sicar.*

Si sit doli capax et pubertati proximus, tenetur ex delicto, sed propter

D. de furt. 47.—2. l. sed etsi quemcumque, 5. §. et ideo, 2. vers. quod si impubes, D. ad leg. Aquil. 9.—2. (3) La razon de esto es que los delitos de los niños no deben castigarse con la misma severidad que los que cometen los mayores. *cap. pueris, 1. extr. de delict. puer. 5.—25. (4)* Esta consideracion se estiende á todos los menores de veinticinco años, respecto de los cuales debe tenerse tambien en cuenta su edad para la dulcificacion de la pena, según el prudente arbitrio del juez, atendiendo á la causa y á las cualidades de la persona. *l. auxilium, 37. §. sed et in sexaginta, 1. vers. in delictis, D. de minor. 4.—4. (5)* Decius, *hic. n. 4.* Se tiene un ejemplo de esto en la *l. si adulterium, 38. §. fratres, 4. D. ad leg. Jul. de adulter.* en la que consta haberse remitido el delito de incesto á los menores de veinticinco años. (6) Así tambien en la *l. de minore, 10. D. de quaest. 48.—18.* se establece que no se aplique tormento á los menores de catorce años. (7) A los ancianos tambien se les mitiga el rigor de la pena en consideracion á la decadencia de su edad. *l. divus Hadrianus, 2. D. de term. mot. 47.—21. l. si quis in gravi, 5. §. ignoscitur, 7. D. ad S. C. Syllan. 29.—5. (8)*

aetatem mitiori poena plectitur, *l. impuberem 23. de furt. l. 5. §. et ideo ff. ad l. Aquil.* Ratio est, quia in pueris non ita puniri debent delicta sicut in majoribus, *c. 1. extr. de delict. puerorum.* Quod etiam extenditur ad minores 25 annis, in quibus et miseratio aetatis iudicem quandoque ad mediocrem seu mitiorem poenam perducit, quod in arbitrio iudicis attendita personae causa et qualitate consistit, *l. auxilium, §. in delictis, supr. de min. Decius hic n. 4.* Exemplum est in *l. si adulterium 38. §. fratres, sup. ad l. Jul. de adulter.* Ubi crimen incestus ratione aetatis minoribus XXV. annis remittitur. Sic etiam statuitur in *l. de minore 10. ff. de quaest. minores XIV. annis quaestioni et torturae subijci non debere.* Senes etiam propter ingravescentem aetatem mitiori poena afficiuntur, *l. 2. ff. de term. moto l. 3. §. ignoscitur, ff. ad S. C. Syllan.* Secundo dicitur hic, quod propter imprudentiam poena delicti moderanda sit, quando inconsiderate et temerario impetu quis deliquit. Sic qui per imperitiam vel rusticitatem album Praetoris corrumpit, veniam me-

Se dice, en segundo lugar, que cuando el delito se ha cometido por imprudencia, debe moderarse la pena, es decir, cuando alguno ha delinquido inconsideradamente y sin intención. Así, el que por rusticidad ó impericia corrompe la tabla en que el Pretor escribe sus edictos, es digno de que se le perdone. *l. si quis id, 7. §. doli mali, 4. D. de jurisd. 2.—1.* (9) Otro ejemplo nos presenta la *l. ejusdem legis, 3. §. adjectio autem, 2. vers. sed ex Senatoconsulto, D. ad leg. Cornel. de sicar. 48.—8.* que dice que debe ser condenada á la relegación la muger que, no con mala intención, sino dando mal ejemplo, hubiese administrado á otra alguna medicina para hacerla concebir, y esta hubiese muerto por haberla tomado. (10) Finalmente, el que ha cometido un homicidio por lascivia y sin dolo, no es castigado con la pena capital, sino que se le relega á alguna isla por un tiempo cuyo minimum sean cinco años. *l. lege Cornelia, 4. §. cum quidam, 1. D. eod. tit. 48.—8.* (11)

(1) Ley 9. t. 1.º P. 7.º l. 3. al fin, t. 8. P. 7.º ley 8. t. 31. P. 7.º ley 21. t. 1.º P. 1.º ley 3. t. 14. lib. 12. N. R.

(2) Ley 10. t. 7. P. 7.º vers. "Eaun decimos." Las leyes de la nota anterior, ley 4. t. 19. P. 6.º y fracción 3.º art. 6. de la ley de 5 de Enero de 1857.

(3) Las leyes de las notas anteriores, y fracción 2.º art. 32 de la de 5 de Enero de 1857.

(4) En este capítulo se dice lo mismo que en las leyes citadas en las notas anteriores.

(5) La ley 8. t. 31. P. 7.º y la 3. t. 14. lib. 12. N. R. exigen en el reo la edad de diez y siete años para poderle aplicar la pena de muerte. La de 5 de Enero de 1857 en su art. 7 dice que á los reos de los delitos de que ella habla no se imponga la pena capital, si no hubieren cumplido diez y ocho años.

(6) Al menor de catorce años no se le puede imponer pena alguna por el delito de lujuria; pero pasando de esta edad, y llegando á la de diez y siete años, se le impondrá la ordinaria del delito que haya cometido. Ley 4. t. 19. P. 6.º y ley 8. t. 31. P. 7.º

retur, *l. si quis id 7. §. 4. ff. de jurisd.* Exemplum aliud est in *l. 3. §. 2. ff. ad l. Corn. de sicar.* Ubi mulier relegata fuit, quae medicamentum dederat non malo animo, sed malo exemplo ad parandam conceptionem, ex quo ea quae acceperat, mortua est. Sic qui per lasciviam homicidium perpetravit, non dolo, ei capitalis poena remittitur, et per quinquennium in insulam saltem relegari jubetur, *l. 4. §. 1. ff. eod.*

(7) Ley 2. t. 30. P. 7.º Sabido es que esto no tiene ya lugar entre nosotros, puesto que felizmente está abolido el tormento para toda clase de personas. Artículo 22 de la Constitución.

(8) Ley 8. al principio, tit. 31 P. 7.º

(9) Lopez, en la glos. 9. á la ley 21. t. 1.º P. 1.º

(10) Ley 6. t. 8. P. 7.º glos. 4. ley 2. t. 33. P. 7.º glos. 3. Gomez, tom. 3. cap. 3. n. 33.

(11) Ley 2. t. 23. P. 7.º glos. 3. Gomez, tom. 3. cap. 3. n. 33.

A LA LEY CIX.

Paulo, lib. 5. al Edicto.

Ningun crimen puede imputarse á aquel que no prohíbe cuando no puede prohibir.

Esta Regla se ha esplicado ya en la *l. culpa caret. 50.*

A LA LEY CX.

Paulo, lib. 6. al Edicto.

En lo mas se contiene siempre lo menos. (1)

ESPLICACION.

En la suma mayor siempre se contiene la menor. Por esto es que si al que pide veinte se le ofrecen diez, se le deberán diez, porque esta cantidad está contenida en aquella. *l. stipulatio, 1. §. si stipulanti, 4. D. de verb. oblig. 45.—1. (2)* Si de tres árbitros, uno ha condenado en quince, otro en diez y

L. CIX.

Paulus lib. 5. ad Edictum.

Nullum crimen patitur is, qui non prohibet, cum prohibere non potest.

Lex haec 109. explicata in *l. culp. caret 50.*

L. CX.

Paulus lib. 6. ad Edictum.

In eo quod plus sit, semper inest et minus.

EXPLICATIO.

In majori summa semper continetur minor. Unde si stipulanti mihi 20., tu promittas 10., debentur 10. quia numerus minor inest majori,

otro en cinco, solo cinco deberá pagar el condenado; porque respecto de esta cantidad, todos tres convinieron en que debería pagarse. *l. diem proferre, 27. §. si plures, 5. D. de arbitr. 4—8. (3)*

Se limita la Regla en el caso de que, al hablar de la suma mayor, no se haya consentido en la menor. Y así, v. gr.: Si un testador ha mandado á su heredero que le erija un sepulcro que cueste solo cien escudos; el heredero no podrá hacerlo de menor costo: *l. cum in testamento, 202. D. de verb. signif. 50.—16.* bien que por hacerlo de mas valor, no faltará á lo prevenido en el testamento. *d. l. 202.* Rebuffo refiere haber visto aplicar en juicio esta ley.

Se limita tambien la Regla en el mandato, porque los términos en que este se haya hecho, deben ser escrupulosamente observados, sin excederse de ellos en manera alguna, y sin que en tal caso pueda decirse que la cantidad menor es anexa á la mayor. Por lo que, si el mandante ha prevenido al mandatario que le venda su casa ó fundo en cien escudos, este no podrá hacer la venta por menor cantidad. *l. diligenter, 5. §. item si mandavero, 3. D. mandat. 17.—1. (4)* A esta Regla se re-

l. 1. §. si stipulanti ff. de V. O. Item si unus ex tribus arbitris in quindecim, alius in 10. tertius in quinque condemnaverit, 5. praestabuntur; quia in hanc summam omnes consenserunt, l. diem proferre, §. si plur. sup. de arbitr. Limitatur regula, quando is qui protulit majorem summam, non consensit minori. Ut si testator haeredem jussit tantum centum aureos erogare in funus seu monumentum, non potest haeres minus exponere. l. cum in testamento 202. de verb. sign. Quod si amplius vellet erogare, licet, neque ob eam rem contra testamentum facere videtur. d. l. in testamento. ubi notat Rebuffus, se istam L. vidisse in judicio praticari.

Secundo limitatur regula in mandato, quia enim fines mandati diligenter sunt custodiendi, nec eos excedere licet, minor quantitas non inest majori. Unde qui mandat alteri, ut vendat ei domum vel fundum suum centum aureis, non poterit minoris fundum vendere, *l. diligenter in princip. et §. item si mandavero ff. manda. Huc pertinet regula 113. inf. eod.*

fiere tambien la *l. in toto*, 113. *inf. h. t.* 50.—17. que dice: “que en el todo se contiene tambien la parte.” (5) En virtud de ella, si alguno demanda un fundo íntegro, y pierde el pleito, después no podrá demandar una parte de ese mismo fundo; porque le obstará la excepcion de cosa juzgada, por cuanto la parte se contiene en el todo. *l. si quis cum totum*, 7. *D. de except. rei judic.* 44.—2. (6)

§. *Nemo*, 1.

No parece que responde idóneamente de cosa ajena, el que no lo hace con fianza.

Queda explicado este §. en la *l. nemo dubitat*, 95.

§. *Pupillus*, 2.

En el pupilo no se supone que pueda haber tolerancia. (7)

ESPLICACION.

Careciendo el pupilo de la facultad de consentir justa y legítimamente, es consecuencia que tampoco pueda tener una

In toto et pars continetur. Unde qui totum fundum petiit, et succubuit, si postea partem petat, exceptione rei judicatae submovebitur, quod in toto pars insit, *l. si quis cum totum* 7. *de excep. rei judic.*

§. *Nemo* 1.

Nemo alienae rei expromissor idoneus videtur, nisi cum satisfactione.

Explicui hunc §. *ad l. nemo dubitat* 95.

§. *Pupillus* 2.

Pupillus pati non posse intelligitur.

EXPLICATIO.

Cum in pupillo desit justus et legitimus consensus, sequitur pupillum pati non posse, ut ex eo damnum sentiat, aut obligatione adstringatur.

tolerancia tal, que de ella le resulte perjuicio ú obligacion. Esta verdad puede demostrarse con dos ejemplos muy notables. Primero: Si un pupilo tolera que su vecino haga una obra nueva que le perjudique, porque derrame en su casa ó fundo el agua llovediza; el vecino que así ha obrado queda obligado por la accion de *aqua pluviae arcenda*, porque la paciencia no puede reputarse consentimiento, como en los mayores de edad. *l. Labeo*, 19. *D. de aq. pluv. arc.* 39.—3. (8)

2.º El propietario que tolera que el conductor continúe en el fundo arrendado, una vez concluido el tiempo del arrendamiento, se entiende que tácitamente ha renovado el contrato en los mismos términos en que lo celebró al principio. *l. qui ad certum*, 14. *D. locat.* 19.—2. (9) Lo cual no puede tener lugar en el pupilo, porque carece de consentimiento, que es la fuente de todos los contratos, y su aquiescencia en el caso no produce otro efecto que el que podría producir el de un loco. (10)

Todavía puede ponerse un tercer ejemplo, que es bastante adecuado. Si por culpa del tutor ó curador ha dejado de pagarse el canon enfiteutico de un predio del menor; segun de-

Quod debuis elegantissimis exemplis illustratur, veluti si pupillo patiente vicinus novum opus faciat, ex quo aqua pluvia ei noceat, nihil obest, quin actione pluviae arcendae vicinus teneatur, quia pupillus patientia sua consensum praebere non potest, sicut major. leg. Labeo ff. de aq. pluv. arc.

Aliud exemplum depromitur ex *l. qui ad certum*, et *l. seq. ff. loc.* Qui patitur conductorem finito conditionis tempore in fundo morari, tacite censetur contractum renovasse, et tam diu ex integro locasse, quamdiu prius locaverat. Quod tamen in pupillo dici non potest, quia deficit in eo consensus, ex quo hic contractus convalescit, non secus atque si furiosus esset, qui pateretur id fieri.

Tertio potest huc quoque referri aliud accommodatum exemplum. Si tutoris vel curatoris culpa non est solutus canon emphyteuticus de praedio minoris, summo quidem jure praedium emphyteuticum cecidit in commissum, sed damnum quod passus est minor vel pupillus, repetet actione