

unas Leyes de la Recopilacion. (a) y lo mismo las cosas descaminadas, y fuera de registro, segun otra Ley de ella, (b) y unas Ordenanzas Reales de la Navegacion de las Indias, en las quales asimismo se dice, que sobre ello se tome juramento á cada Marinero, y pasajero: y tambien sobre si se ha sacado alguna cosa en alguna parte del camino, ò despues de la llegada; y si alguno ha registrado en nombre del otro lo que es suyo, ò en su nombre lo que es ageno. Y lo mismo han de visitar en la Mar en las Naos de flota los Generales, y Almirantes de ella. (c)

18 Para hacer esta visita, pueden las Guardas, y Ministros de Justicia de cosas vedadas, buscarlas en qualesquiera partes de Tierra, y Mar, y andar en Barcas por ella, y en ella entrar en las Naves, y en ellas vér, y buscarlas, y tomarlas por tales, segun unas Leyes de Partida, (d) y Recopilacion. Y si alguno se lo resistiere, y le mataren, no incurren en pena alguna; y si sobre ello alguno matare alguna de estas Guardas, ò Ministros de Justicia, incurre en pena de muerte por Justicia, como lo dice otra Ley de la Recopilacion. (e) Y lo mismo pueden hacer las Guardas, y Ministros de la Justicia de cosas descaminadas, y fuera de registro sobre ellas. Y se entiende en ellos, conforme otras Leyes de ella. (f)

19 El General, ó Almirante, ò Oficiales de la Armada, ni otros por ellos, no pueden dar licencia para sacar, ni meter mercaderías en las Naves, ni en Barcas, ni sacarlas, ni meterlas en ellas, ni traerlas para ello, sin orden de las Guardas, y Ministros de Justicia de las cosas vedadas, ò descaminadas, y fuera de registro, só pena de ser perdidas, y confiscadas por descaminadas las tales mercaderías, que de esta suerte se sacaren, y metieren. Y han de dexar á las dichas Guardas, y Ministros de Justicia guardarlas, buscarlas, y catarlas en las Naves libremente, sin les poner en ello embargo, ni impedimento alguno, ni poder conocer de las Causas de

ellos; y haciendo lo contrario, se les puede resistir, è incurren en las penas de las Leyes Reales (g) recopiladas, que lo disponen. Ni pueden visitar las Naos que entraren en los Puertos. (h)

20 Aunque parece que no se pueden abrir las caxas, arcas, fardos, para vér si en ellas, ò en ellos ván, ò vienen cosas vedadas, ò descaminadas, y fuera de registro, puesto que haya sospecha de ello, jurando los que las llevan, no llevarlas, sino es que de otra manera se pruebe que las llevan, como lo dice una Ley de Partida; (i) mas lo contrario se ha de decir, por estar corregida por otras Leyes mas nuevas de la Navegacion de las Indias; (k) que mandan, que para esto se abran, y caten; porque en ellas se puede cometer, y comete falsedad, conforme un texto: (l) lo qual se entiende en los Puertos, y partes donde entran, y salen las mercaderías al tiempo de ello en que estas Leyes, y Ordenanzas lo disponen, y no en otras partes; ni despues en lo que no lo disponen, por evitar molestia en ello, ò habiendo orden, ò Cedula Real, para que no se haga, como la hay en las Indias. (m)

21 En las Causas sobre cosas vedadas, y descaminadas, y fuera de registro, que como tales se han de tomar por perdidas, se ha de proceder brebe, y sumariamente, sin dilacion alguna, sabida solo la verdad, como lo dicen unas Leyes de la Recopilacion. (n) Y se han de tomar, y ocupar, sin se guardar otra orden del Derecho, y sin otra sentencia, ni declaracion, segun otra Ley de la Recopilacion, (o) y Castillo de Bobadilla.

22 El dueño de la cosa vedada, ò descaminada, confiscada por esto, y por ser fuera de registro, la puede comprar por sí, ò por otro, vendiendose por ello; y dando la estimacion de ella al Fisco, se le ha de dar, y entregar, como se dice en el Derecho. (p)

CA-

(a) L. 38. tit. 6. lib. 3. & l. 1. ad fin. & l. 4. 18. 41. tit. 18. lib. 6. Recop.

(b) L. 11. §. 22. tit. 30. lib. 9. Recop. & Orden. num. 211. 213.

(c) Ordenanza Real del año de 1591. è Instrucion General del año de 1593. cap. 26. 28. y 44. impreso con las Cédulas Reales de Indias, 4. tom.

(d) C. 17. tit. 18. p. 3. & l. 33. 35. tit. 18. lib. 6. Recopil.

(e) L. 36. tit. 18. lib. 6. Recop.

(f) L. 2. 8. 9. tit. 24. & l. 1. tit. 25. & l. 6. tit. 28. & l. 10. §. 22. 24. tit. 30. & l. 1. §. 3. tit. 31. & l. 1. tit. 32. lib. 9. Recop.

(g) L. 2. & 8. tit. 24. lib. 9. Recop.

(h) Cedula Real del año 1688. impresa con las de Indias, 4. tom. (i) L. 8. tit. 7. part. 5.

(k) L. 35. in fin. tit. 18. lib. 6. Recop. 1. §. Item, que la persona, tit. 32. lib. 9. Recop. Orden. n. 43.

(l) L. 1. Qui in racionibus, ff. de Fals.

(m) Cedula Real del año 1580. impresa con las de Indias, en que se manda, que en ellas no se desempaqueten, ni abran las mercaderías, ni fardos de ellas, 3. tom.

(n) L. 42. tit. 18. lib. 6. Recop. & l. 9. §. 4. in fin. & l. 10. §. 24. tit. 30. lib. 9. Recop.

(o) L. 26. tit. 18. lib. 6. Recop. Castill. de Bobad. in Polit. 2. p. l. 4. c. 5. n. 24. usque ad 30.

(p) L. Cotem ferro, §. Et cadem rem, & l. fin. §. Idem. antem, ff. de Public. & vetig.

CAPITULO X.

PENNA DE COMISO.

SUMARIO.

Pena de comiso, quanto á su difnicion, n. 1.
 Si se practica la pena de muerte puesta á los que sacan cosas vedadas, num. 2.
 Si se pierden las cosas licitas que se llevan con las ilicitas, num. 3.
 Si en la confiscacion del siervo tiene el peculio de él, y en la de las carretas, las bestias de ellas, y sus aparejos, y las caxas, y vasos en que se llevan las cosas, y en las demás mercaderías la pecunia, num. 4.
 Si se puede hacer la confiscacion, y condenacion de la cosa vedada, y descaminada fuera de registro, no hallandola por su valor, n. 5.
 Si se incurre en esta pena de la Nave, carro, ò bestias en que ván estas cosas, con ignorancia del Maestre, y quando le escusa, ò no, n. 6.
 Si se incurre en perdimiento de la Nave, carro, ò bestias, ignorandolo el dueño, num. 7.
 Si incurre en esta pena el dueño, ò compañero ignorante de la saca, y descamino de la cosa, num. 8.
 Qué remedio tiene en estos casos el dueño de la Nave, carro, ò bestia, ò cosa contra el que la saca, y ella, num. 9.
 Si en estas cosas confiscadas son preferidas las deudas debidas por los dueños de ellas á la confiscacion, num. 10.
 Si el que hace dos, ò mas veces la saca, y descamino incurre en mas de una pena, n. 11.
 Si cada uno de dos, ò mas, que hacen la saca, y descamino, incurre en la pena de ella enteramente, num. 12.
 Pena del que dá favor, ò ayuda, y consiente en esto num. 13.
 Si incurre en esta pena el forense estrangero, y lo escusa la ignorancia, num. 14.
 Si el Clerigo sobre esto puede ser convenido ante el Juez Secular, num. 15.
 Si en esta pena se incurre ipso jure, ò es necesaria para ello alguna sentencia, num. 16.
 Si esta pena es transmisible á los herederos del que incurre en ella, num. 17.
 Si es transmisible al tercero poseedor, n. 18.
 Si se escusa de esta pena por morir, ò perecer, ò robarse la cosa, y prueba de ello, num. 19.
 Si se escusa de ella el siervo á quien se dió libertad, y ella vale, num. 20.
 Si es excusable esta pena en el siervo, y ganados V. Part.

buidos, num. 21:

Si lo es llevando la cosa huyendo de enemigos, ò por tormenta, enfermedad, ò necesidad, n. 22.

Si es excusable el arrepentirse, y bolver atrás la cosa, num. 23.

Si se escusa de esta pena el haver ya pagado los Derechos Reales, y remitidos al Cobrador, num. 24.

Si escusa de esta pena la licencia del Rey, ò Virrey, ò Justicia, ò Audiencia, num. 25.

Si escusa de esta pena el empezar á sacar la cosa antes de cumplido el termino, y acabarla de sacar despues de cumplido, num. 26.

Si es excusable el incurrir en esta pena por error, y si se presume haverle, num. 27.

Si escusa de ella el confesar el delito, num. 28.

Si escusa de esta pena el llevar uno las cosas para el uso de su persona, casa, y familia, n. 29.

Si se escusa de ella sacandose las cosas que se tra-xeron, y metieron, num. 30.

Si se escusa de ella llevandose las cosas por bienes suyos, mudando su casa de un Pueblo á otro por alguno, ò donde se vá á vivir, ò pasando-dolas de paso, num. 31.

Si se escusan de esta pena los ganados, y bestias, que andan en la raya, y entran, y salen de ella, num. 32.

Si se escusa de llevar las cosas marcadas con la marca del dueño, num. 33.

Si el Milite, ò Soldado, ò Iglesia incurren en esta pena por las cosas suyas, ò ajenas, n. 34.

Si incurre en ella el menor de veinte y cinco años, numer. 35.

Por qué tiempo se prescribe esta pena, n. 36.

Pena de comiso es la de perdimiento de la cosa vedada, ò descaminada, y fuera de registro, segun unos titulos del Derecho Civil, (a) que sobre esto tratan.

2 Aunque Julio Claro (b) en Milán, y Acevedo en Castilla, dicen no practicarse la pena de muerte, puesta á los que sacan cosas vedadas del Reyno; empero Castillo de Bobadilla dice practicarse. (c)

3 Por las mercaderías ilicitas, vedadas, y descaminadas, y fuera de registro, que uno lleve, no pierde las licitas, y permitidas, encaminadas, y registradas, que llevare juntamente con las que no lo son, como lo tienen Acevedo, (d) y Castillo de Bobadilla, alegando muchos.

4 En la confiscacion del siervo, y esclavo, no viene el peculio de él, si no se expresa, segun un texto; (e) mas en la confiscacion de las carretas, y bestias, vienen, y se com-

Rrr pre-

(a) Tit. ff. & C. de Veltig. & commis.

(b) Jul. Clar. in Pract. Crim. §. fin. q. 82. statut. 7. n. 1. Aceved. in l. 1. n. 16. tit. 18. lib. 6. Recop.

(c) Cast. de Bobad. in Pol. 2. part. lib. 4. cap. 5.

num. 2.

(d) Acev. in l. 25. n. 18. & seq. tit. 18. lib. 6. Recop. Cast. de Bob. ubi supr. n. 21.

(e) L. fin. §. 2. ff. de Pub. & vetig.

prehenden sus aparejos, y los en que se sacó, ò metió la cosa vedada, ò descaminada, y fuera de registro, segun una Ley de la Recopilacion. (a) Y los sacos, caxas, y vasos en que se metieren, ò sacaren las tales cosas, conforme una Ley de Partida. (b) Y asi en la confiscacion de la carreta vienen las bestias de ella, conforme otra Ley de Partida. (c) Y en la de mercaderias se contiene la pecunia. (d)

5 Aunque parece, que para haver lugar la confiscacion, y pena de perdimiento de estas cosas vedadas, y descaminadas, y fuera de registro, era necesario ser tomadas, y aprehendidas en especie, y no de otra suerte, segun la comun opinion de Bartulo, (e) Baldó, y Angelo, y otros Doctores, por un texto; empero aunque no lo sean, ni se hallen, se ha de hacer la condenacion por su valor, y estimacion: lo qual, en quanto à las cosas vedadas, disponen expresamente unas Leyes de la Recopilacion. (f) Y se confirma, porque otras Leyes de ella (g) mandan, que se haga pesquisa sobre estos delitos, y mediante probanza, se den las penas legales. Y en quanto à las cosas descaminadas, y fuera de registro, lo mismo disponen expresamente otras Leyes de la Recopilacion. (h)

6 Para incurrir el Maestre de la Nave, carro, ò bestia en esta pena de perdimiento de ello, es necesario que tenga ciencia de las cosas que en ello vá de esta calidad, porque en ella consiste la voluntad, y delito, segun Derecho. (i) Y aunque regularmente se presume la ignorancia, si no se prueba la ciencia, conforme un texto, y su glosa; (k) empero en este caso se ha de tener lo contrario, porque el Maestre recibe, y toma las cosas, y en el hecho proprio no excusa la ignorancia, segun dos textos. (l) Y quando otro las reciba, y tome, ò ponga en la Nave, ò carro, ò bestia, por ser à cargo del Maestre, y deber saberlo, como tal, es lo mismo que saberlo, conforme otros dos textos; (m) conforme à lo qual procede lo dicho, aunque se reciba la pieza, fardo, ò caxa cerrada, sin abrirla, como es

(a) L. 52. ibi: Y aparejos en que lo metieren. tit. 18. lib. 6. Recopil.

(b) L. 5. ad fin. vers. Otrosi, tit. 33. p. 7.

(c) L. 42. tit. 9. part. 6.

(d) Bald. in l. Cum proponas, n. 3. Cod. de Nautic. For.

(e) Bartul. Bald. & Angel. & alii, in l. Si parmorum, per text. ibi C. de Fidejussor.

(f) L. 23. & 24. tit. 18. lib. 6. Recop.

(g) L. 38. tit. 6. lib. 3. & l. 1. ad fin. lex. 4. 38. & 42. tit. 8. lib. 6. Recop.

(h) L. 15. 7. 8. tit. 25. & l. 6. tit. 28. & l. 10. S. 5. tit. 30. lib. 9. Recop.

(i) L. 1. ff. Si famil. furt. fecis. dicat, & l. 4. tit. 13. part. 7.

(k) L. Verius, ubi gloss. ff. de Prob.

costumbre, si no vá manifestada, ò registrada, por la obligacion que tenia de llevarla asi; mas viendolo, aunque dentro vayan cosas vedadas, ò descaminadas, y sin registrar, no incurrirá en la dicha pena, por la justa ignorancia. Y se confirma, porque el delito que se halla cometido en la casa del morador de ella, se le impura, segun una Ley recopilada. (n)

7 Aunque parece que no se incurre en la pena de perdimiento de la Nave, ò carro, ò bestia, en que el Maestre lleva las cosas vedadas, ò descaminadas, y fuera de registro, estando ausente el dueño de ella, ò ignorandolo, conforme un texto, (o) lo contrario se ha de decir, como lo dice expresamente una Ley de la Recopilacion, (p) que en esto le corrige.

8 Y de aquí es, que aunque parece que el dueño, ò compañero ausente, ò ignorante de la saca, ò descamino de la cosa, causado por su compañero, ò factor, ò otro, no incurre en la pena de perdimiento de ella, conforme un texto, (q) lo contrario se ha de tener, como lo dice expresamente una Ley de la Recopilacion, (r) que en esto le corrige.

9 Tomandose por perdido en los dichos casos la Nave, carro, ò bestia, ò cosas, ò mercaderias, el dueño, ò compañero ausente, ò ignorante, tiene recurso contra el Maestre, factor, compañero, ò persona que lo hizo, para cobrarlo. Y si no tuviere de qué pagarlo, le compete al tal dueño restitution in integrum contra el estatuto, ò ley para recuperarlo de la cosa tomada por perdida, por la clausula general de la justa causa de la ignorancia, como lo dicen Mexia, (s) Ripa, y Acevedo: el qual dice, que la ignorancia del dueño se prueba por su juramento, sino es que se pruebe lo contrario; porque se puede probar por el adversario, aunque la ley, ò estatuto diga, que se esté al tal juramento. Y se confirma por una Ley Real. (t)

10 Y de aquí es, que de estos bienes tomados por perdidos, y confiscados, se deben

(l) L. fin. ff. de Usucapion. pro suo, & l. Plurimum, ff. de fur. & fact. ignor.

(m) L. Quod te mihi, ff. Si certum petat. & cap. Cum M. Ferrar. de Constitut.

(n) L. 18. tit. 23. lib. 8. Recop.

(o) Leg. Cotem ferro, S. Si dominus nobis, ff. de Public. & veftig.

(p) L. 2. S. fin. tit. 32. lib. 9. Recop.

(q) L. fraudati, S. Sed si unus, ff. de Public. & veftig.

(r) L. 2. S. fin. tit. 31. lib. 9. Recop.

(s) Mexia de Pane, concl. 1. num. 17. fol. 14. Ripa de Poste, tit. de Remed. ad conservat. ubert. n. 213. & seq. Aceved. in l. 25. num. 22. & seq. tit. 18. lib. 6. Recop.

(t) L. 11. tit. 33. lib. 9. Recopil.

ben pagar las deudas debidas por los dueños de ellos, antes que cometiesen el delito; y son preferidos en ellos à la confiscacion, siendo ella universal de todos los bienes, ò en quenta, ò en parte de ellos, como de la mitad ò tercia parte, ò otra que lo sea; mas no si es singular de alguna cosa particular, y cierta, como la vedada ò descaminada, y fuera de registro, segun un texto, (a) y su glosa, por otros, siendo las deudas personales, porque estas regularmente no prohiben la enagenacion de los bienes ni se puede revocar la hecha en perjuicio de ellas, conforme una Ley de Partida; (b) porque si las deudas son hypotecarias, ò con obligacion de bienes, se han de pagar de los de la confiscacion, aunque sea singular de la tal cosa particular, y cierta, y son preferidas en ella à confiscacion, hecha excursion de no poderlas cobrar del deudor, porque estas deudas prohiben la enagenacion de sus bienes, y se puede revocar la hecha en su perjuicio, precediendo la dicha excursion, segun otra Ley de Partida; (c) porque no siendo prohibida la enagenacion de los bienes, no lo es la confiscacion, como lo es al contrario siendo prohibida; pues delinquendose, casi contrahe: y asi, la confiscacion se equipara à la enagenacion; y lo dispuesto en la una, se entiende en la otra, por tener igual fuerza, y efecto, como se dice en el Derecho. (d)

11 Si uno, dos, ò mas, ò muchas veces sacase, y llevase estas cosas, y se le probase, no debe ser castigado mas de por una sola, si antes no fue sentenciado, como, alegando muchos, lo dice Castillo de Bobadilla. (e)

12 Si muchas personas juntas en una Nave, ò carro, ò bestia, llevaren estas cosas, cada uno debe la pena enteramente, salvo, que la pérdida de la Nave, carro, ò bestia sea por quenta de todos, y pagandolo el uno, se libran los demás, segun el mismo Castillo de Bobadilla. (f)

13 El que dá favor, ò ayuda, ò consiente en la lleva de las cosas vedadas, ò desca-

minadas, tiene la misma pena que el delincuente en ello, segun una Ley recopilada. (g)

14 Las Leyes, Ordenanzas, y costumbre, que disponen la pena de las cosas vedadas, y descaminadas, obligan à los forenses, y forasteros, é incurren en ella llevandola, por la obligacion que tienen à saberlo, è inquirirlo, como lo dice un texto; (h) aunque el que errare en esto con ignorancia, no incurre en toda la pena, sino solo de los derechos doblados, segun el mismo texto, y su glosa. (i)

15 Puede la Justicia Secular quitar, y tomar por perdidas las cosas vedadas, y descaminadas, y fuera de registro, que llevaren los Clerigos, y Eclesiasticos, segun una Ley de la Recopilacion: (k) mas de las demás penas ha de conocer el Juez Eclesiastico, como lo dice Castillo, (l) y lo dixe en la Curia Philipica.

16 En la pena de comiso, y perdimiento de las cosas vedadas, se incurre ipso jure por el mismo hecho de sacarlas, ò meterlas, como consta de las Leyes, que sobre esto tratan, en sus lugares citadas, en quanto dicen, hayan perdido, que significa ipso jure, y lo declaran unas Leyes de ellas recopiladas. (m) Y aunque lo mismo era por Derecho Civil en las cosas descaminadas, y fuera de registro, segun un texto, (n) no lo es en ellas de Derecho Real, ni se incurre ipso jure en su pena, sino que es necesario haver sentencia para ello, como consta de las Leyes que sobre ello disponen, en sus lugares citadas, por aquellas palabras de ellas pierden, que no significa ipso jure, sino por sentencia, segun una glosa, (o) y los Doctores. Y en especie Gregorio Lopez por ella, y ello, y unas Leyes de Partida: salvo si en esto se impulsiere la pena ipso jure.

17 De que se sigue, que esta pena de comiso de cosas vedadas, es transmisibile, y pasa à los herederos del que incurre en ella, por incurrirse ipso jure; mas no lo es, ni pasa à ellos sobre cosas descaminadas, y fuera de registro, sino es por la paga de los derechos

(a) L. Si marito, in princip. ff. de Solut. Matr. ubi gloss. in ver. Aliqua, per leg. Julia, de Vi privata, & l. 2. c. ad l. Jul. de Vi publ. & S. Sed illud, & S. Si quis una inst. de Fideicom. hered. & leg. Si debitor. C. de Sent. pass.

(b) Leg. 7. tit. 5. part. 15.

(c) L. 14. tit. 13. part. 5.

(d) L. Imperator, ff. de Fideicommiss. libert. & l. Fiscus, C. de Bon. prescript. & l. Imperatores, ff. de Jure Fisc.

(e) Cast. de Bobad. in Polit. 5. p. lib. 4. cap. 5. num. 43.

(f) Cast. de Bobad. in Polit. 2. p. lib. 4. cap. 5. num. 43.

(g) L. 40. tit. 18. lib. 6. Recop.

(h) L. Interdum, S. Licet, ff. de Publ. & veft.

(i) D. Leg. Interdum, S. Divi quoque fratres, & ibi gloss. in dif. S. Licet.

(k) L. 1. in fin. tit. 18. lib. 6. Recop.

(l) Cast. in l. 70. Taur. num. 12. in Curia Philip. 3. p. S. 3. num. 11.

(m) L. 26. 27. tit. 18. lib. 6. Recop.

(n) L. Commis. ff. de Publ. & veftig.

(o) Gloss. & DD. in l. Si quis tantum, C. Unde vi. Felin. in p. 2. col. 2. de Rescript. Greg. Lop. in l. 6. gloss. 5. tit. 7. p. 5. per dif. glos. & DD. & per illam, leg. pen. & leg. 5. cod. tit. gloss. 15. verb. Pierdam, ead. part.