

recho de comprar y vender, áun por *mancipacion* (1), la *faccion de testamento*, en el sentido de que podian concurrir á su verificacion *per æs et libram*, en calidad de *emptor familiae*, *libripens* ó *testis*, pues podian figurar en una *mancipacion* (2); en fin, podian recibir por fideicomisos (3). A su muerte continuaron siempre sus señores apoderándose de los bienes que dejaban, como si no hubiesen dejado de ser esclavos; lo que hacía decir en las Instituciones, que en su último suspiro perdian á un tiempo la vida y la libertad: *In ipso ultimo spiritu simul animam atque libertatem amittebant* (4). Pero un latino podia de muchas maneras pasar al estado de ciudadano (5); *beneficio principali*, si el emperador por un rescripto le concedia esta gracia; *liberis*, si teniendo contraido matrimonio, y teniendo un hijo se presentaba ante el pretor ó el presidente de la provincia, y probaba este hecho (*causam probare*): se hacía ciudadano, como igualmente su mujer y su hijo, si no lo eran (6), *iteratione*, si era manumitido de nuevo con todas las condiciones que faltaban á su primera manumision; y en fin, de otras muchas maneras que Ulpiano designa con estas palabras: *militia*, *nave*, *ædificio*, *pistrino*, y que consistian en haber servido durante cierto tiempo en las guardias de Roma, construido un navío, trasportado trigo durante seis años, levantado un edificio ó establecido una tahona.

Tales son las tres clases de manumitidos que Justiniano redujo á una sola (7), concediendo á todos los derechos de ciudad, sin distinguir si el esclavo tenía treinta años, si el señor tenía el dominio por el derecho civil (8), si la forma de la manumision era solemne (*nullò nec ætatis manumissi, nec domini manumittentis, nec in modo manumissionis discrimine habito*); así sucedió que un esclavo, por acto particular del señor, y sin intervencion de la

(1) Ulp. reg. tit. 19. §§ 4 y 5.

(2) Ib. tit. 20. § 8.

(3) Gay. 2. § 275.—Ulp. Reg. tit. 25. § 7.

(4) Ins. 3. 7. 4.—Gay 3. § 56 y sig.

(5) Gay. 1. § 28 y sig.—Ulp. Reg. tit. 3. 1 y sig.

(6) Esta forma se había introducido por la ley *Ælia Sentia*, solamente para los que teniendo ménos de treinta años en el momento de su manumision, no habían sido libres y ciudadanos. Un senado-consulta la extendió luego á todos los manumitidos latinos. V. Gay. *loc. cit.*—Ulpiano atribuye esta disposicion á la ley *Junia*; de donde se deduce que á lo más la ley *Junia* confirma lo que ya había decidido la ley *Ælia Sentia*.

(7) Cod. 7. T. 5 y 6.

(8) Tendremos ocasion de decir que Justiniano no puso ninguna diferencia entre el dominio del ciudadano, nombra lo *dominium ex jure Quiritium*, y la propiedad del derecho de gentes (*Hist. del der.*, pág. 352).

ciudad, pudo hacerse ciudadano; pero ya hemos dicho el diferente valor que este título tenía en Constantinopla del que tuvo en otro tiempo en Roma.

TITULUS VI.

TÍTULO VI.

QUI ET EX QUIBUS CAUSIS MANUMIT-
TERE NON POSSUNT.

POR QUIÉN Y POR QUÉ CAUSAS NO PUE-
DEN HACERSE LAS MANUMISIONES.

En el seno de la república romana no se hallaban establecidas por las leyes las restricciones á la facultad de manumitir: lo estaban por las costumbres y por la fuerza de las cosas. Cuando los esclavos, á causa de su gran número, se vendian ménos caros; cuando el título de ciudadano, que gozaba un gran número de súbditos, despojado por el naciente despotismo de los derechos que le eran anejos, se hizo ménos estimable, entónces se multiplicaron las manumisiones. En medio de las turbulencias que arruinaron la república se manifestaron los más graves abusos. Se manumitia para aumentar el número de sus partidarios, y á veces para que el esclavo hecho ciudadano recibiese su parte en las distribuciones gratuitas; muchas veces en el artículo de la muerte, para que una larga comitiva, en que todos apareciesen con el gorro de la libertad, siguiese al carro fúnebre, dando muestras de la riqueza y esplendor del difunto (*Hist. del der.*, pág. 258). Augusto, que pretendia sentar sólidamente su trono, estableciendo la tranquilidad y comprimiendo los excesos, juzgó que debía combatir las costumbres por medio de las leyes, y poner límites á las manumisiones. Tales son las causas que dieron origen á la ley *Ælia Sentia* y á la *Furia Caninia*. En tiempo de Justiniano había variado mucho el espíritu general de los súbditos y del gobierno: el título de ciudadano había perdido todo su valor; el carácter de república, que todavía se conservaba en tiempo de Augusto, había desaparecido; las costumbres y las leyes se conformaban á reglas comunes de derecho natural y de humanidad, y el emperador trataba de favorecer en un todo las manumisiones. Las leyes *Ælia Sentia* y *Furia Caninia* debieron ser derogadas ó modificadas. Las instituciones examinan la primera en este título, y la segunda en el siguiente.

Suetonio nos dice que la ley *Ælia Sentia* fué establecida por

Augusto (1); y como los fastos consulares nos designan á S. Æliocaton y á C. Seucio Saturnio como cónsules en 757 de Roma, podemos referirla á esta época.

Esta ley tuvo una grande importancia en la legislacion; todos los jurisconsultos romanos se ocuparon mucho en examinarla, pues contenia muchas nuevas disposiciones. Las más comunes son: 1.º, la que prohibia manumitir á un esclavo que tuviese ménos de treinta años, si no era por vindicta, y con aprobacion del consejo; 2.º, la que creaba la nueva clase de manumitidos dediticios; 3.º, la que prohibia las manumisiones hechas en fraude de los acreedores; y 4.º, la que prohibia que el señor, menor de veinte años, pudiese manumitir de otro modo, sino por vindicta y con aprobacion del consejo (2). Ya hemos examinado los dos primeros números, y en este título nos ocuparemos de los dos últimos.

Non tamem cuicumque volenti manumittere licet; nam is qui in fraudem creditorum manumittit, nihil agit, quia lex Ælia Sentia impedit libertatem.

Sin embargo, no es licito á cualquiera manumitir cuando quiere; pues si la manumision se hace en fraude de los acreedores, nada se hace, porque la ley Ælia Sentia no lo permite.

Todo lo que es relativo á esta disposicion se ha conservado.

Veamos primero lo que es manumitir en fraude de los acreedores. Supóngase que un hombre debe á cualquiera uno de sus esclavos, porque se lo ha vendido, porque se ha obligado por estipulacion á entregárselo, ó por cualquiera otra causa; ó supóngase que este esclavo se haya dado en prenda para seguridad de una deuda; es evidente que, manumitiéndolo el señor, causaria perjuicio al acreedor, á quien se le debe, ó á quien se ha dado en prenda. Lo mismo sucederia si un hombre que no tuviese bastantes bienes para pagar todas sus deudas manumitiese algunos esclavos, aumentando de esta manera su insolvencia, ó si teniendo con que pagar á todos sus acreedores, por la manumision se hallase en la imposibilidad de hacerlo.—En todos estos casos habia perjuicio; pero para que hubiese fraude se exigia una segunda condicion, y era que el deudor que manumitiese lo hiciese de mala fe y conociese el perjuicio que hacia. Podemos, pues, deducir que un señor manumite en fraude de los acreedores siempre que, reuniendo el he-

(1) Suet. August. c. 40.

(2) Ulp. Reg. T. I. §§ 11. 12. 13.

cho á la intencion, se imposibilita á sabiendas, por la manumision, de pagar sus deudas, ó bien hace mayor su insolvencia. Ya sabemos que por acreedor se entiende toda persona á quien se debe por cualquier causa que sea: *Creditores apellantur, quibus cuicumque ex causa actio cum fraudatore competat* (1).

Veamos ahora cuáles eran las consecuencias de este fraude. La manumision no producía efecto, y el esclavo no quedaba libre. Una infinidad de textos lo prueban hasta la evidencia: *Nihil agit; lex impedit libertatem*, dicen las Instituciones; *libertas non competit* (2); *ad libertatem non veniunt* (3); *non esse manumissione liberum factum* (4). En efecto, era un principio entre los romanos, que la libertad, una vez dada, no podia nunca revocarse (5); la ley Ælia Sentia, para no violar este principio, debia impedir que se adquiriese la libertad. Es preciso no creer, sin embargo, que la nulidad tuviese lugar de pleno derecho, y que el esclavo, despues de la manumision, continuase permaneciendo en la servidumbre; frecuentemente principiaba á vivir de hecho en libertad; pero los acreedores podian rechazar la manumision, probar el fraude, y hacer declarar, por consiguiente, que el esclavo no habia cesado de serlo.

Podia suceder que perdiesen su accion, y que el esclavo quedase realmente libre; por ejemplo, si con posterioridad habian sido pagados (6), ó si alguno, para conservar las manumisiones, se comprometia á pagar todas las deudas (7), porque entónces ya no tenian interés; y áun un jurisconsulto llamado Ariston, cuya opinion está reconocida en el Digesto, decide que si la manumision ha sido hecha en fraude del fisco, y éste no reclama en el término de diez años, no podrá ya la manumision ser impugnada (8). Por lo demas, es inútil decir que el señor no podia nunca aprovecharse de su fraude para hacer anular la manumision (9).—Si el deudor ha hecho muchas manumisiones, la nulidad no principia sino en aquellas que lo han reducido al estado de insolvencia: así los

(1) D. 40. 9. 16. § 2. f. Paul.

(2) D. 40. 9. 5. pr. f. Jul.

(3) Ib. 11. pr. f. Marc.

(4) Ib. 26. f. Scæv.

(5) Inst. 11. 3. § 5.

(6) D. 4. 9. 26. f. Scæv.—C. 7. 8. 5.

(7) Inst. 3. 11. § 6.

(8) D. 40. 9. 16. § 3. f. Paul.

(9) C. 7. 8. 5.

últimos manumitidos, necesarios para el pago de las deudas, son los únicos que permanecen esclavos (1). Si la deuda es condicional, el estado de los esclavos manumitidos queda en suspenso hasta que se cumpla la condicion (2).

I. Licet autem domino, qui solvendo non est, in testamento servum suum cum libertate heredem instituere, ut liber fiat, heresque ei solus et necessarius; si modo ei nemo alius ex eo testamento heres extiterit: aut quia nemo heres scriptus sit, aut quia is qui scriptus est, qualibet ex causa, heres non extiterit. Idque eadem lege Ælia Sentia provisum est, et recte. Valde enim prospiciendum erat, ut egentes homines, quibus alius heres extiturus non esset, vel servum suum necessarium heredem haberent, qui satisfactorius esset creditoribus; aut hoc eo non faciente, creditores res hereditarias servi nomine vendant, ne injuria defunctus afficiatur.

Solus et necessarius. Para comprender bien este párrafo, es preciso conocer dos particularidades de las costumbres y del derecho. La primera es que, cuando un ciudadano moria dejando deudas que no podia pagar, y sin tener heredero, los acreedores se apoderaban de la herencia, y la vendian en nombre del difunto, pues este último no habia sido reemplazado por nadie. Y así es que, despues de su muerte y en su propio nombre, quedaba constituido en un estado de insolvencia injurioso á su memoria. Los romanos tenian mucho empeño en librarse de esta ignominia (3). La segunda es que un esclavo, instituido heredero por su señor, estaba obligado á aceptar la herencia, y por eso se le llamaba heredero necesario (*heres necessarius*) (4): por eso sucedia que un señor que tuviese una herencia miserable, y previese que nadie querría aceptarla, nombraba á su esclavo por heredero necesario. La ley Ælia

(1) D. 10. 9. 24. f. Terent.
 (2) Ib. 16. § 4. f. Paul.
 (3) Theoph. hoc. §.
 (4) Inst. 2. 19. 1.

Sentia, conformándose con las costumbres generales, y no queriendo privar de heredero al deudor insolvente, hizo en este caso excepcion de sus principales prohibiciones, y estableció que el esclavo así manumitido fuese libre, ciudadano y heredero, sin examinar si tenía ménos de treinta años, si durante su esclavitud habia sido castigado por sus delitos, ó si su manumision perjudicaba á los acreedores. Esta última parte es la única que en tiempo de Justiniano pudo todavía tener aplicacion. Se ha conservado con tanta más razon, cuanto que en este caso la intencion del deudor no es de perjudicar á sus acreedores, sino de asegurarse un heredero. Pero era necesario que en virtud del testamento no tuviese ningun otro heredero; pues en otro caso no habria sido necesario, para evitar la vergüenza del difunto, que el esclavo heredase: por lo mismo el señor no podia manumitir de este modo más que un solo esclavo; si manumitia muchos, sólo era libre y heredero el primer inscripto (1). Se ve por estas explicaciones por dónde tomaba este manumitido el nombre de *solus et necessarius heres*.

II. Idemque juris est, etsi sine libertate servus heres institutus est. Quod nostra constitutio non solum in domino qui solvendo non est, sed generaliter constituit, nova humanitatis ratione, ut ex ipsa scriptura institutionis etiam libertas ei competere videatur; cum non est verisimile eum quem heredem sibi elegit, si prætermiserit libertatis dationem, servum remanere voluisse, et neminem sibi heredem fore.

2. Lo mismo sucede si se instituye heredero al esclavo sin darle la libertad. Porque en una constitucion dictada por un nuevo motivo de humanidad, hemos establecido, no sólo respecto del señor insolvente, sino en general para todos, que por el hecho sólo de ser un esclavo instituido heredero queda libre; pues no es verosímil que el señor, eligiendo un esclavo por heredero, haya querido, olvidándose de manumitirlo, dejarlo en la servidumbre y quedar sin heredero.

Era una cuestion controvertida por los antiguos jurisconsultos la de saber si la institucion de un esclavo era válida cuando no se habia declarado que se le manumitia. Encontramos un pasaje de Ulpiano en que decide que no debe aquélla valer (2); pero Justiniano, resolviendo la cuestion en una de sus cincuenta decisiones, ordenó en favor de la libertad, y porque es necesario tomar por guía la voluntad del difunto, que por sólo el hecho de la institucion de heredero el esclavo quedaba manumitido (3).

(1) Ulp. Reg. 1. § 14.
 (2) Ulp. Reg. T. 22. § 12.
 (3) C. 6. 27. 5.

III. In fraudem autem creditorum manumittere videtur, qui, vel jam eo tempore quo manumittit, solvendo non est, vel qui, datis libertatibus, desiturus est solvendo esse. Prævaluisse tamen videtur nisi animum quoque fraudandi manumissor habuerit, non impediri libertatem, quamvis bona ejus creditoribus non sufficiant. Sæpe enim de facultatibus suis amplius, quam in his est, sperant homines. Itaque tunc intelligimus impediri libertatem, cum utroque modo fraudantur creditores, id est et consilio manumittentis, et ipsa re, eo quod ejus bona non sunt suffectura creditoribus.

Es un principio que, siempre que se trata de declarar que un acto es fraudulento, es preciso examinar, no sólo el hecho, sino también la intención: «*Fraudis interpretatio semper in jure civile non ex eventu dumtaxat, sed ex consilio quoque desideratur*» (1). Esta máxima general se aplica aquí á la manumisión hecha en perjuicio de los acreedores. Sin embargo, la opinión establecida en las Instituciones no había sido siempre universalmente reconocida, pero era la de la gran mayoría de los jurisconsultos; por eso, dice Justiniano, *ha prevalecido*. Teófilo cita muchos ejemplos, en los cuales hay, ya intención sin hecho, ya hecho sin intención. No es difícil discurrir. Un señor manumite un esclavo, ignorando que una casa que posee en Constantinopla acaba de incendiarse, y que por esta pérdida ha quedado insolvente; el esclavo, sin embargo, quedará libre, porque no hay *consilium*: lo mismo sucedería si un deudor insolvente dijese en su testamento: «*Si se paga á mis acreedores todo lo que se les debe, Estico queda libre*» (2). En este último caso la manumisión no será por cierto más que condicional.

No es inútil observar que, según un senado-consulta del tiempo de Adriano, esta disposición de la ley *Ælia Sentia* se aplicaba á los deudores *peregrini*, que no podían manumitir en fraude de los

(1) D. 50. 17. 79. f. Papin.

(2) D. 40. 9. 5. § 1.—40. 4. 57.

3. Se juzga que manumite en fraude de los acreedores aquel que en el momento de verificarlo es ya insolvente, ó que por el hecho de la manumisión debe serlo. Pero parece que ha prevalecido la opinión de que si no ha tenido además intención de hacer fraude, no pueda impedirse la libertad de los esclavos, aunque los bienes de aquél no basten para los acreedores. Muchas veces esperan los hombres de su fortuna más de lo que ésta puede ofrecerles. Así, pues, la manumisión no se considera como nula sino cuando los acreedores experimentan un doble fraude, es decir, ya por la intención del que manumite, ya por el hecho mismo de la manumisión, no pudiendo bastar los bienes para pagar todas las deudas.

acreedores. Esto nos lo enseña Gayo en sus Instituciones (1).

IV. Eadem lege *Ælia Sentia* domino minori viginti annis non aliter manumittere permittitur, quam si vindicta, *apud consilium* justa causa manumissionis approbata, fuerint manumissi.

4. Por la misma ley *Ælia Sentia* no se permite al señor, menor de veinticinco años (2), que pueda manumitir de otro modo que por vindicta, y después de aprobada por el consejo una causa legítima de manumisión.

Esta disposición se ha conservado por Justiniano para las manumisiones entre vivos.

La ley *Ælia Sentia* exigía en dos casos que la manumisión fuese hecha por vindicta con aprobación del Consejo. Ya hemos visto el primero, relativo al esclavo que se quisiese emancipar teniendo ménos de treinta años (3); el segundo se refiere al señor que pretendiese manumitir teniendo ménos de veinte años.—Se exigía la aprobación del Consejo, porque á esta edad no tenía el señor bastante discernimiento y habría podido dar inconsideradamente la libertad.—Se exigía una forma especial de manumisión, probablemente para que hubiese en ella más regularidad, y que esta forma única estuviese más fácilmente bajo la inspección de la autoridad. Se había elegido la vindicta, porque en aquel tiempo las tres formas públicas, por censo, por testamento y por vindicta, eran las únicas que daban la libertad y la ciudad; pero no se podía adoptar la primera, que sólo podía tener lugar cada cinco años, ni la segunda, que sólo producía efecto en el momento de la muerte (4).

(1) Gay. 1. § 47.

(2) Estas palabras de *major* y *minor* no tienen por sí mismas un sentido absoluto, pues son expresiones de comparación, que exigen necesariamente después de ellas el término de la comparación: mayor ó menor de catorce años; mayor ó menor de veinte años; mayor ó menor de veinticinco años, etc. Si en nuestro derecho francés hemos transformado en substantivos las palabras *major* y *minor*, ha sido por una convención, que es menester guardarse bien de trasladar al derecho romano, donde no existía. Sin embargo, los jurisconsultos romanos empleaban á veces, aunque raras, aquellas expresiones sueltas, que entónces se referían siempre á la edad de veinte y cinco años.

(3) Gay. 1. § 18.

(4) Gayo se expresa sobre este punto de la manera siguiente: *Minori XX annorum domino non aliter manumittere permittitur, quam si vindicta apud consilium justa causa manumissionis approbata fuerit* (Gay. 1. § 38). La palabra *vindicta*, colocada como en este caso, no tiene ningun sentido; por eso algunos autores la suprimen, y dicen solamente que el menor de veinte años no puede manumitir sino con aprobación; otros, según Nieburh, trasponiéndola, dicen así: *Non aliter vindicta manumittere permittitur, quam si....* etc., y deducen de esto que el menor no puede manumitir por vindicta sino con aprobación. Estas dos opiniones son contrarias á las Institutas, y no parece que deben ser admitidas. En efecto, la ley *Ælia Sentia* quería limitar las manumisiones,

Apud consilium. Habia ciertas épocas dedicadas especialmente á la administracion de la justicia, durante las cuales el magistrado (los pretores) reunia en Roma una especie de *sesiones ó asisias*, nombradas *conventus*; y en las provincias los gobernadores (procónsules, propretorios ó prefectos), que se trasladaban con este objeto á las principales ciudades. En Roma, y por consiguiente en Constantinopla, estaban destinados ciertos dias de la misma sesion para que se reuniese el consejo de que aquí se trata, cuyo consejo se componia del pretor, de cinco senadores y de igual número de caballeros. En las provincias se reunia el último dia de la sesion (1), y constaba de veinte recuperadores (*Hist. del der.*, página 35).

V. *Justæ autem manumisionis causæ hæc sunt: veluti, si quis patrem aut matrem, filium filiamve, aut fratrem sororemve naturales, aut pedagogum, aut nutricem, æducatoremve, aut alumnum alumnamve, aut collactaneum manumittat, aut servum, procuratoris habendi gratia; aut ancillam, matrimonii habendi causa: dum tamen intra sex menses uxor ducatur, nisi justa cau-*

5. Las causas legítimas de manumitir son las siguientes: si alguno, por ejemplo, quiere manumitir á su padre ó á su madre, á su hijo ó á su hija, á su hermano ó á su hermana natural, á su preceptor, á su nodriza, al hijo de ésta, su hermano ó hermana de leche, el compañero ó compañera de enseñanza, ó su esclavo para hacer de él su procurador, ó una esclava para casarse con ella, con tal que se haga el matrimonio dentro de seis meses, á mé-

exigiendo en ciertos casos la aprobacion del Consejo; estaba en su espíritu fijar tambien un solo modo de manumision, que estuviese bajo la inspeccion de la autoridad; hemos probado que no podia escogerse otra sino la vindicta. Es cierto que para la manumision de un esclavo menor de treinta años se exigia este modo especial y la aprobacion del Consejo (Gay. 1. § 18, Ulp. Reg. 1. § 12). La analogia sola bastaria para hacer inferir que sucedia lo mismo para la manumision hecha por un señor menor de veinte años; pero las instituciones lo dicen formalmente: Gayo lo dice tambien: es cierto que esta frase está un poco alterada; pero en lugar de suprimir la palabra *vindicta*, en lugar de hacer la trasposicion de Nieburh ú otras que se han propuesto, haré una más simple: *Non aliter manumittere permittitur quam vindicta, si, apud consilium.....* etc., y ésta la confirma completamente Gayo, cuando dice más léjos: «Habiéndose establecido un modo especial de manumision para los señores menores de veinte años, se sigue de aquí que no pueden manumitir por testamento» (Gay. 1. § 40). En cuanto al § 41, en que Gayo dice que el menor, aunque no quiera hacer más que un manumitido latino, se ve obligado á pedir la aprobacion, y que puede entonces manumitir *entre amigos*, no veo en esto ninguna contradiccion á lo que llevamos dicho. Para manumitir verdaderamente un esclavo, y hacerlo ciudadano, no podia emplear más que la vindicta; pero para ponerlo en libertad, sin la calidad de ciudadano, podia manumitir entre amigos. Del mismo modo, para hacer libre y ciudadano á un esclavo menor de treinta años, era precisa la vindicta y la aprobacion; pero por testamento se podia de hecho ponerlo en libertad, sin el derecho de ciudad (Ulp. Reg. § 12). Sólo faltaria una sola consideracion muy poco concluyente para destruir las que acabamos de exponer; y es que Teófilo, Ulpiano, y el antiguo juriconsulto, del que hay un fragmento sobre las manumisiones, al tratar de esta materia no hablan de ningun modo de vindicta (Teof. hoc §.—Ulp. Reg. 1 § 13.—Fragm. vet. jure).

(1) Se pueden ver en la paráfrasis de Teófilo acerca de este párrafo pormenores interesantes sobre este *conventus* y este *consilium*, que concuerdan con los dados por Gay. 1. § 20.

sa impediatur; et qui manumittitur nos de haber impedimento legal; y procuratoris habendi gratia, non el que es manumitido para ser procurador, no puede ser manumitido minor decem et septem annis manumittatur. teniendo ménos de diez y siete años.

Veluti. Las causas indicadas en este lugar no son más que ejemplos, y la palabra *veluti* lo prueba bastante. Otras se citan en el Digesto, como si el esclavo hubiese salvado la vida ó el honor de su señor (1).

Patrem aut matrem. Puede suceder de muchas maneras que un hombre libre tenga bajo su poder á su padre ó á su madre, á su hermana ó á su hermano. Teófilo cita los ejemplos siguientes: si un hijo, hallándose en servidumbre con su padre, su madre, sus hermanas, etc., es manumitido por su señor é instituido heredero, se hallará siendo dueño de sus parientes. Si un hombre que ha tenido hijos de una esclava, tiene por consiguiente un hijo legítimo que le sucede, éste tendrá bajo su poder á sus hermanos ó hermanas naturales.

Procuratoris habendi gratia. Es preciso observar que se exige en este caso que el esclavo tenga por lo ménos diez y siete años cumplidos. Si tuviese ménos edad, no se podria confiarle la direccion de los negocios del menor; y por otra parte no podria, en los casos en que fuese necesario, postular, es decir, exponer ante el juez la demanda ó la defensa de su patrono, porque para esto era preciso tener diez y siete años (2). Por lo demas, no sólo para encargarlo de postular se manumitia al esclavo, sino, como dice Teófilo, á fin de que, siendo libre, pudiese, sin obstáculo alguno, dirigir los negocios. Siendo esclavo, hubiera podido administrar; pero no hubiese tenido en toda su extension la capacidad de un hombre libre.

Matrimonii habendi causa. Era necesario que el señor manumitiese la esclava para casarse con ella, y no para casarla con otro (3). Si el casamiento era imposible, no podia servir de motivo de manumision; por ejemplo, si el menor de veinte años era castrado (4). Las mujeres no podian ser por esta razon autorizadas á manumitir, á no ser en caso excepcional (5). La manumision, segun un

(1) D. 40. 2. 9. f. Marci.

(2) D. 3. 1. 1. § 3. f. Ulp.

(3) D. 40. 9. 21.

(4) D. 40. 2. 14. § 2. f. Marci.

(5) Ib.

senado-consulta, no podia tener lugar sino con juramento hecho por el señor de casarse con la manumitida dentro de seis meses (1). Hasta que el matrimonio se verificase, el estado de la esclava quedaba en suspenso. Si pasaban los seis meses sin haberse verificado el matrimonio, quedaba aquella considerada como si nunca hubiese sido manumitida, á ménos que no hubiese un impedimento legal; como, por ejemplo, si el señor hubiese muerto, ó si hubiese sido hecho senador, porque ya en este caso no podia casarse con una manumitida.

VI. Semel autem causa aprobata, sive vera sit, sive falsa, non retractatur.

Aunque en general hubiese el medio de la apelacion contra los juicios, no sucedia lo mismo en la materia de que tratamos. Se podia, dice Marciano (2), y despues de él Teófilo, disputar el motivo ante el consejo; pero, una vez aprobado, no es posible ya revocar la aprobacion. Habiendo tenido lugar la manumision, sería imposible hacerla revocar, sosteniendo que la causa era falsa ó simulada.

VII. Cum ergo certus modus manumittendi minoribus viginti annis dominis per legem Ælia Sentiam constitutus sit, eveniebat ut qui quatuordecim annos expleverat, licet testamentum facere, et in eo sibi hæredem instituere, legataque relinquere posset; tamen, si adhuc minor esset viginti annis libertatem servo dare non posset. Quod non erat ferendum, si is cui totorum suorum bonorum in testamento dispositio data erat, uno servo libertatem dare non permittebatur. Quare nos similiter ei, quemadmodum alias res; ita et servos suos in ultima voluntate disponere, quemadmodum voluerit, permittimus, ut et libertatem eis possit præstare. Sed cum libertas inestimabilis res sit, et propter hoc ante XX ætatis annum anti-

6. Mas, una vez aprobado el motivo, ya sea verdadero ó falso, no es posible retractarse.

7. Habiendo sido establecido por la ley Ælia Sentia un modo especial de manumitir con respecto al señor menor de veinte años, resultaba que el que tenia catorce años cumplidos, aunque pudiese hacer un testamento, y en él instituir su heredero y hacer legados, no podia, sin embargo, si tenia ménos de veinte años, dar la libertad á un esclavo. No podia tolerarse que el que en su testamento disponia de toda su fortuna no pudiese hacer una sola manumision. Por esto le hemos permitido que disponga á su voluntad por testamento de sus esclavos como de sus demas bienes, y que pueda manumitirlos. Sin embargo, como la libertad es inapreciable, como la antigüedad prohibia por esta razon darla á un esclavo ántes de los vein-

(1) D. 13. f. Ulp.

(2) Ib. 9. § 1. f. Marci.

quitas libertatem servo dare prohibebat: ideo nos, mediam quodammodo via eligentes, non aliter minori viginti annis libertatem testamentum dare servo suo concedimus, nisi XVII annum impleverit, et decimum octavum tetigerit. Cum enim antiquitas hujusmodi ætati et pro aliis postulare concesserit, cur non etiam sui iudiciis tabilitas ita eos adjuvare credatur, ut ad libertatem dandam servis suis possint pervenire?

te años, hemos permitido, tomando en cierto modo un término medio, la manumision por testamento al menor de veinte años, con tal que haya cumplido los diez y siete años y entrado en los diez y ocho. Mas permitiéndoles la antigüedad á esta edad postular por otro, ¿por qué no se les habrá de juzgar con un juicio bastante seguro para merecer el derecho de dar la libertad á sus esclavos?

Certus modus manumittendi. De que el menor de veinte años, autorizado por el consejo no pudiese manumitir sino por vindicta, se deducia, en efecto, la consecuencia de que no podia en manera alguna dar libertad por testamento.

Ita et servos suos. El motivo dado por Justiniano de que era insostenible que no se pudiese disponer de sus esclavos como de sus otros bienes, no es justo. El menor de veinte años podia, aun bajo la ley Ælia Sentia, disponer por testamento de sus esclavos como de sus otros bienes. Porque ¿qué podia hacer de éstos? dejarlos á su heredero, darlos en legados y por fideicomisos; ¿y no podia hacer todo esto de un esclavo? Pero dar á este esclavo la libertad no era disponer simplemente de su propiedad, pues lo hacía libre y ciudadano, siendo la ciudad parte en este acto; y pudiéndose sin disputa prohibirle esto, mientras que se le permitiesen las enajenaciones. La disposicion de la ley Ælia Sentia era conforme al espíritu de la república; la de Justiniano conforme al espíritu de humanidad, que dirigió su legislacion sobre manumisiones.

Nisi XVII annum impleverit. Véase una aplicacion del principio de que se puede muy bien tener la facultad de enajenar su esclavo como sus otros bienes, sin tener la de manumitirle. Aunque se pudiese testar á los catorce años, el emperador decide que no se pueda dar libertad por testamento hasta los diez y siete. Por lo demas, casi ocho años despues concede por una novela el derecho de manumitir cuando se pudiese testar: «Sancimus ut licentia sit minoribus in ipso tempore, in quo licet eis testari de alia substantia etiam servos suos in ultimis voluntibus manumittere» (Nov. 119. c. 2).