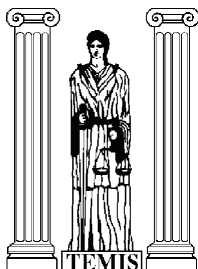


TEODORO MOMMSEN

# DERECHO PENAL ROMANO

*Reimpresión*



EDITORIAL TEMIS S. A.  
Santa Fe de Bogotá - Colombia  
1999

# ÍNDICE GENERAL

## LIBRO PRIMERO

### NATURALEZA Y LÍMITES DEL DERECHO PENAL

#### CAPÍTULO I

##### LUGAR DE LA PENA EN EL ORGANISMO DEL DERECHO

PÁG.

Concepto del derecho penal. — Bases éticas. — Carácter unitario. —  
Extensión. — División. — Terminología: *noxa*; *crimen*; *delictum*;  
*supplicium*; *damnum*; *poena*..... 3

#### CAPÍTULO II

##### LA PUNICIÓN DOMÉSTICA

Sumisión al jefe de familia. — Relaciones con el poder de la comu-  
nidad. — Esclavos. — Hijos de familia. — Mujeres. — Vestales. —  
Delitos. — Formas de penalidad. — Procedimiento penal..... 11

#### CAPÍTULO III

##### DERECHO DE LA GUERRA

Derecho de la guerra y derecho de la paz. — El derecho de la guerra  
en general. — Delitos militares. — Penas militares. — Tribunal mi-  
litar ..... 18

#### CAPÍTULO IV

##### LA COERCICIÓN DE LOS MAGISTRADOS

Limitaciones del poder de los magistrados dentro de la ciudad. —  
Desaparición de los delitos religiosos. — Coercición ilimitada con-

tra las mujeres y los actos no delictuosos. — Concepto de la coercición limitada. — Coercición plena y semiplena. — Sobre todo contra la desobediencia. — Procedimiento instructorio, — Coercición ilimitada de los magistrados no sujetos a provocación. — Coercición capital de los magistrados patricios: delitos militares. — Delitos internacionales. — Pérdida de la libertad. — Coercición capital de los tribunos del pueblo. — Flagelación. — Destierro. — Prisión. — Confiscación. — Multas impuestas por los magistrados. — Multas plebeyas. — Prendación. — Procedimiento de apelación..... 24

#### CAPÍTULO V

### LA LEY PENAL Y LA EVOLUCIÓN DEL DERECHO PENAL ROMANO

La pena y la ley penal. — Restricciones impuestas al ejercicio de la magistratura. — Desaparición de la situación primitiva de cosas. — Comienzos del derecho penal público. — Los más antiguos delitos públicos: — Extensión del derecho penal público a las perturbaciones de la paz general. — Comienzos del derecho penal privado. — Procedimiento de la composición, propia del derecho privado. — Límites de la composición obligatoria en el derecho de las Doce Tablas. — Transformación posterior de las penas privadas. — Los magistrados que ejercían la coercición y los que juzgaban. — El procedimiento por *quaestiones*. — Procedimiento criminal de la época del Imperio ..... 36

#### CAPÍTULO VI

### LA PERSONA

Condiciones de la pena. — La persona. — Incapacidad para delinquir: los esclavos y los animales. — Incapacidad para ser penados: los muertos. — Los desterrados. — Destierro del deudor, destierro del delincuente. — Interdicción del agua y el fuego. — Colectividades. Niños. — Enfermos mentales. — Exclusión de pena cuando se ejerce un derecho. — Desigualdad jurídica existente entre el ciudadano y el no ciudadano; entre los libres y los esclavos; relaciones entre el señor y el esclavo. — Desigualdad jurídica en favor de la magistratura suprema ..... 46

CAPÍTULO VII

LA VOLUNTAD

PÁG.

La voluntad contraria a la ley. — Conocimiento del hecho. — Infracción de la ley a sabiendas: <i>dolus</i> . — Infracción de la ley por descuido: <i>culpa</i> . — Relaciones de la ley penal con la ley moral. — Ignorancia de la ley penal .....	60
--	----

CAPÍTULO VIII

EL HECHO

El hecho contrario a la ley. — Concepto del hecho del derecho privado. — Concepto del hecho del derecho público. — Concurso de varias personas en un delito. — Equiparación de los coautores; igual punibilidad de los mismos. — Disposiciones excepcionales .....	66
--	----

CAPÍTULO IX

EFICACIA DE LA LEY PENAL  
POR RAZÓN DE LAS PERSONAS Y DEL LUGAR

La administración de justicia del Reino. — Hechos punibles cometidos contra los romanos en el extranjero. — Hechos punibles cometidos en el territorio romano. — Extradición de los delincuentes extranjeros. — Convenios modificadores de las reglas generales celebrados por el Estado .....	72
--	----

CAPÍTULO X

DESIGUALDAD E IGUALDAD JURÍDICA  
EN EL REINO ROMANO

El derecho del Reino y el derecho de la ciudad. — Jurisdicción territorial de las ciudades sometidas y de los príncipes clientes. — Relaciones entre el derecho de las ciudades itálicas y el romano. — El derecho municipal de la mitad griega del Imperio. — Los tribunales romanos en sus relaciones con el derecho no romano. — El *ius gentium* penal. — Tolerancia del gobierno romano con respecto al dere-

cho local. — Igualdad jurídica consecutiva a la extensión del derecho de ciudadano romano. — El derecho general del Reino en los últimos tiempos.....	79
---	----

## CAPÍTULO XI

## SOBRE LA LEGISLACIÓN PENAL ROMANA

La costumbre antehistórica. — Formulación y reducción a escritura de las leyes. — La ley de las Doce Tablas. — Las posteriores disposiciones especiales. — Las leyes julias relativas a los juicios. — Estancamiento de la legislación desde Tiberio hasta Diocleciano. — Legislación de los tiempos posteriores.....	88
---	----

## LIBRO SEGUNDO

## LAS AUTORIDADES PENALES

## CAPÍTULO I

LOS MAGISTRADOS  
Y EL CONOCIMIENTO DEL DERECHO

La facultad de juzgar, atributo de la magistratura. — Ojeada general acerca de las formas del procedimiento penal. — Conocimientos jurídicos de los magistrados. — Los consejeros de los magistrados. — El cortejo del gobernador provincial. — Los asesores en la época del Principado.....	95
--	----

## CAPÍTULO II

EL PROCEDIMIENTO PENAL PÚBLICO EN QUE SOLO  
INTERVENÍAN LOS MAGISTRADOS

El procedimiento penal que sustanciaba y resolvía el magistrado, sin intervención de los Comicios, dentro y fuera de la ciudad. Carácter extraordinario del procedimiento penal de fuera de la ciudad — Procedimiento por perduelión, por poner en peligro la seguridad pública y por abusar de la autonomía. — La <i>quaestio</i> . Lugar donde debía celebrarse la audiencia — Procedimiento contra los ausentes. — Términos. — Defensa. — Consejo.....	101
---	-----

CAPÍTULO III

EL PROCEDIMIENTO PENAL EN QUE INTERVENÍAN  
EL MAGISTRADO Y LOS COMICIOS

PÁG.

Competencia de los magistrados en materia criminal: competencia de los cónsules; de los duumvros para la perduelión; de los cuestores; de los tribunos del pueblo; de los ediles; de los magistrados en general; del pontífice máximo. — Indivisibilidad de la facultad de juzgar. — El tribunal del pueblo. — Procedimiento ante este tribunal: *diei dictio*; *anquisitio*; sentencia; *provocatio*; votación de la ciudadanía. — Interrogación al Senado. — Significación política del tribunal del pueblo. — Desaparición del tribunal del pueblo ..... 107

CAPÍTULO IV

EL PROCEDIMIENTO PRIVADO POR CAUSA DE DELITO

El procedimiento civil por causa de delito. — La institución del jurado. — Formas de interponer la demanda. — *Iudex, arbitri, recuperatores*. — Tribunal de triumvros. — El primitivo *iudicium publicum* .. 123

CAPÍTULO V

EL JUICIO POR JURADO BAJO LA PRESIDENCIA  
DE UN MAGISTRADO

El procedimiento penal de los tiempos posteriores: *iudicium publicum*. — *Quaestio*. — *Accusatio*. — *Reus*. — Introducción de las *quaestiones* por medio de leyes especiales. — El derecho general de interponer acción en la *quaestio*. — *Ordo iudiciorum publicorum* y *crimina extraordinaria*. — Acuerdos del pueblo para casos particulares. — Extensión del horizonte de las *quaestiones* por razón del lugar y de las personas. — La medida penal en el procedimiento por *quaestiones*. — Clases de delitos a que se aplicaba este procedimiento. — Los diferentes tribunales en particular. — Los pretores encargados de la presidencia. — Los *quaesitores* presidentes. La presidencia en cada *quaestio* concreta. — Funciones del presidente. — Los jurados y sus condiciones de capacidad por razón de clase social. — Listas especiales de jurados para cada *quaestio* en particular. — Causas de incapacidad. — Formación del tribunal del jurado para cada causa concreta. — Propuesta y recu-

sación. — Sorteo. — Edición. — Segundo sorteo. — Número de jurados. — Decadencia y desaparición del juicio por jurado ..... 129

## CAPÍTULO VI

### EL PROCEDIMIENTO PENAL MUNICIPAL

Tribunales de fuera de la ciudad. — Las prefecturas itálicas. — Origen del municipio romano dentro de la ciudadanía común. — Jurisdicción de los magistrados de los municipios de ciudadanos romanos. — El procedimiento municipal privado por causa de delito. — El procedimiento municipal en que intervenían el magistrado y los Comicios. — El *iudicium publicum* municipal. — La potestad penal de los municipios en la época del Principado ..... 151

## CAPÍTULO VII

### EL DERECHO PENAL DE LOS GOBERNADORES DE LAS PROVINCIAS

Origen y evolución del cargo de gobernador de provincia. — Título e *imperium* del gobernador. — Demarcación territorial del gobernador. — Jurisdicción del gobernador de provincia en materia civil. — Procedimiento civil ante el gobernador. — Coercición del gobernador en defecto del derecho penal. — Jurisdicción del gobernador en materia criminal en la época del Principado. — Atribuciones penales del gobernador de provincia con relación a los no ciudadanos y con relación a los ciudadanos. — Cómo la administración de justicia de la capital era aquí complementaria. — El derecho de la espada del gobernador de provincia. — Delegación de la potestad penal del gobernador de provincia: a los magistrados inferiores a él; a los adjuntos; al *iudex pedaneus* privado ..... 156

## CAPÍTULO VIII

### PROCEDIMIENTO PENAL EN QUE INTERVENÍAN LOS CÓN- SULES Y EL SENADO

El procedimiento penal senatorial de la época del Principado. — Competencia del tribunal de los cónsules con el Senado. — Relaciones con

los cónsules y el emperador. — Cognición. — Tribunal libre. — Procedimiento. — Delegación. — Apelación. — Tribunal del Senado en casos de guerra durante los últimos tiempos de la República. — Antijuridicidad del procedimiento. — La lucha por el derecho en estado de guerra. — El derecho en estado de guerra durante el Principado..... 170

CAPÍTULO IX

EL TRIBUNAL DEL EMPERADOR EN LA ÉPOCA DEL PRINCIPADO

1. — *El tribunal del emperador en persona y el tribunal áulico.* — Fundamento jurídico de la potestad judicial del emperador. — Competencia del tribunal del emperador. — Tribunal libre. — Tribunal excepcional. — Procedimiento. — Administración de justicia por el emperador en persona. — El *consilium* imperial. — Los *praefecti praetorio*. — Independencia del tribunal áulico..... 177

2. — *Los delegados imperiales.* — Facultad del emperador para delegar libremente su potestad penal. — Delegación especial. — El derecho de la espada del gobernador de provincia. — El prefecto de la ciudad. — *Praefectus annonae* y *praefectus vigilum*. — *Procuratores* 182

3. — *La apelación.* — Apelación de las resoluciones del mandatario al emperador que le había dado poderes. — Apelación al emperador, fundada en la potestad suprema del mismo ..... 186

4. — *Peticiones al emperador* ..... 188

CAPÍTULO X

TRIBUNALES DE FUNCIONARIOS CREADOS POR DIOCLECIANO

La Monarquía de los tiempos posteriores. — Administración de justicia por el emperador en persona. — Demarcaciones territoriales de los tribunales de primera instancia. — Demarcaciones territoriales de los tribunales de apelación. — Apelación a los prefectos de la ciudad, a los procónsules y al emperador. — Delegación especial. — Consulta al emperador ..... 190

## CAPÍTULO XI

## AUTORIDADES PENALES DE CLASE

PÁG.

Procedimiento criminal contra los senadores; contra los soldados; contra los subalternos. — Tribunales sacerdotales de la época pagana. — Tribunales sacerdotales de los cristianos. — La corrección eclesiástica. — Legislación de la Iglesia. — Ejercicio de la potestad correccional de la Iglesia. — Penas eclesiásticas. — Límites de la competencia de los tribunales del Estado en relación con los de la Iglesia. — Intercesión sacerdotal en el procedimiento penal ..... 194

## CAPÍTULO XII

## EL SERVICIO DE SEGURIDAD

Instituciones de seguridad del Estado. — Autoridades encargadas de la seguridad en la época republicana. — El arresto público. — El encadenamiento. — La cárcel del Estado. — Tratamiento de los presos. — El arresto libre. — Autoridades municipales encargadas de la seguridad: en Italia; en Egipto; en las provincias occidentales; en el Asia Menor. — El servicio municipal de seguridad. — Puestos militares de seguridad durante el Principado en Roma, en Italia y en las provincias. — Puestos militares. — Competencia de los comandantes de estos puestos. — Arresto militar. — Empleo de los soldados como policías. — *Frumentarii*. — *Agentes in rehuso* — *Curiosi*..... 201

## CAPÍTULO XIII

MEDIOS COACTIVOS EMPLEADOS PARA INCOAR  
Y PARA SUSTANCIAR LAS CAUSAS CRIMINALES

Los medios coactivos del procedimiento penal. — Citación personal. — Prehensión. — Requisición. — Prisión preventiva. — Constitución de fianza. — Limitación del uso de la detención para instruir el proceso, durante la época republicana; reproducción del mismo en los tiempos del Principado. — Citación por medio de edictos. — Procedimiento penal contra los ausentes. — Procedimiento en rebeldía durante el Principado ..... 213

## LIBRO TERCERO

## EL PROCEDIMIENTO PENAL

## CAPÍTULO I

## LAS FORMAS DE PROCEDIMIENTO PENAL

PÁG.

Formas fundamentales de procedimiento. — El originario procedimiento por cognición. — Evolución del procedimiento penal ante los Comicios. — Denegación del mismo. — Aparición del procedimiento acusatorio. — El principio del mismo; libertad de entablar la demanda. — La cognición durante el Principado. — Casos de cognición en el derecho penal de los tiempos posteriores. — Relaciones entre la acusación y la cognición en estos mismos tiempos..... 223

## CAPÍTULO II

COMPETENCIA, LUGAR Y TIEMPO  
EN QUE SE CELEBRABAN LOS JUICIOS

Carácter de generalidad de la responsabilidad criminal; suspensión de esta responsabilidad mientras los magistrados estaban en funciones. — Competencia. — Competencia general de los tribunales superiores. — Límites de la competencia de los *iudicia privata* y de los *iudicia publica* de la ciudad. — Competencia de los tribunales de fuera de Roma. — Competencia por razón del domicilio. — Competencia por razón del lugar donde se hubiera cometido el hecho. — Concurrencia de varias autoridades penales. — Local donde el tribunal funcionaba. — Publicidad del procedimiento penal y exclusión de la misma. — *Basilicae*. — *Tribunalia*. — Procedimiento *de plano*. — *Auditoría* y *Secretaría*. — Tiempo en que los tribunales habían de actuar. — Vacaciones judiciales. — Horas de audiencia..... 234

## CAPÍTULO III

## LAS PARTES Y LA ASISTENCIA JURÍDICA EN EL PROCEDIMIENTO ACUSATORIO

El acusador, como representante de la comunidad. — Procedimiento acusatorio en interés propio del acusador. — Motivos generales para

no reconocer el derecho de acusar. — Resolución del magistrado acerca del derecho de acusar. — Concurrencia de acusadores; regulación de la misma por el magistrado. — Exclusión de la representación en el procedimiento penal. — Al acusador no se le permitía servirse de procuradores ni abogados. — La asistencia jurídica en la defensa. — Estado de la abogacía. — Límites de la acumulación de acciones; admisibilidad de la misma, tratándose de acciones dirigidas contra la misma persona; reunión en un mismo proceso de los hechos punibles cometidos por diferentes personas; inadmisibilidad de las acumulaciones en el procedimiento acusatorio..... 241

#### CAPÍTULO IV

##### EL COMIENZO DE LA ACUSACIÓN

Interposición de la acción: *petitio; accusatio; postulatio; hominis delatio; inscriptio*. — Juramento de calumnia. — Intervención del acusado; *in ius vocatio; sacramentum; interrogatio lege*. — Desaparición de la intervención del acusado. — Consecuencias del momento en que quedaba establecida la acusación. — Vestidos de luto. — Plazo para interponer la acción. — Consecuencias del delito en cuanto a los derechos honoríficos. — Trasmisión de la acción penal a los herederos. — Litiscontestación criminal. — Regulación por el magistrado de la instrucción preparatoria llevada a cabo por el acusador. — Constitución del tribunal del jurado. Juramento de los jurados. — Fijación del día para la vista. — Señalamiento de un nuevo día. — Orden en que se conocía de las causas ..... 249

#### CAPÍTULO V

##### LOS MEDIOS DE PRUEBA

Exclusión de prueba legal en el procedimiento penal..... 259

A. — *Las declaraciones y el testimonio de los hombres libres*. — Manifestaciones de los hombres libres. — Personas legalmente excluidas de ser testigos. — Declaraciones forzosas en el antiguo procedimiento criminal público. — Medios coactivos que podían ponerse en práctica en el procedimiento penal en que solo intervenía el magistrado para obligar a prestar declaración. — Inadmisibilidad del tormento en la

época republicana; empleo del mismo durante el Principado. — El derecho del acusador para citar a los testigos. — Testimonio judicial y testimonio extrajudicial..... 260

B. — *Las declaraciones y el cuasi testimonio de los no libres.* — Manifestaciones hechas por los esclavos. — Hasta qué punto podía obligarse a los esclavos a prestar declaración. — Inadmisibilidad de las declaraciones de los esclavos en perjuicio de su señor. — El tormento en las declaraciones de los esclavos ..... 266

C. — *El registro domiciliario y la incautación de papeles* ..... 269

CAPÍTULO VI

EL PERÍODO DE PRUEBA

Curso del procedimiento probatorio en el juicio por acusación. — Continente pasivo del magistrado y de los jurados. — Instauración del procedimiento probatorio; ampliación; comperendinación. — Citación a las partes y a los jurados. — Las diversas formas de introducción de la prueba testifical. — Los discursos preparatorios de las partes. — Tiempo de los discursos. — Literatura de los discursos. — Práctica de la prueba. — Indagatoria del acusado. — Examen de los testigos. — Declaraciones de los esclavos. — Presentación de documentos probatorios. — Plazos para la prueba. — Eficacia de la instauración sobre la práctica de la prueba. — Duración del procedimiento ..... 271

CAPÍTULO VII

LA SENTENCIA

Convicción judicial. — La negativa del acusado y el juramento de purgación. — La confesión del acusado. — Confesión implícita. — Apreciación de las manifestaciones hechas por terceras personas. — Consejo antes de dictar sentencia. — Pronunciación del fallo. — Votación verbal y por escrito en el juicio por jurados. — Recuento de votos. — Contenido del fallo de los jurados. — La sentencia penal en el procedimiento donde no intervenía más que el magistrado. — Absolución. — Irreformabilidad de la sentencia en el procedimiento acusatorio ..... 278

## CAPÍTULO VIII

OBSTÁCULOS AL EJERCICIO DE LA ACCIÓN  
PENAL O A LA EJECUCIÓN DE LA PENA

	PÁG.
I. — <i>Extinción de la acción penal pendiente (abolitio)</i> . — Muerte del juez encargado de la causa o del autor. — Abandono del proceso penal. — Anulación legal del mismo.....	287
II. — <i>Exenciones personales de la persecución penal</i> . — Exención del procedimiento penal. — Amnistía .....	289
III. — <i>El derecho de asilo</i> . — El asilo romuliano. — El derecho griego de asilo. — Derecho de asilo derivado del culto al emperador. — El derecho cristiano de asilo.....	290
IV. — <i>La intercesión y la apelación de la época republicana</i> . — Concepto de la intercesión. — Formas de la misma. — Límites de la intercesión penal— Unión de la intercesión con la reformación en los tiempos de la República.....	292
V. — <i>La apelación de la época imperial</i> . — Fundamento jurídico de la apelación de la época imperial. — Límites de la apelación. — Curso de la misma. — Efecto anulador y efecto reformador de la apelación.	297
VI. — <i>La gracia con suspensión de la eficacia jurídica de la sentencia penal, o sea la provocación a los Comicios</i> . — Concepto de la provocación a los Comicios. — Modalidades de esta provocación.— Petición de gracia.....	300
VII. — <i>La provocación al jefe del ejército</i> .....	303
VIII. — <i>La reposición de las cosas a su anterior estado</i> . — Admisibilidad e inadmisibilidad del levantamiento de la condena penal. — Procedimiento de nulidad contra el fallo de los jurados. — Casación legislativa de las sentencias penales con fuerza ejecutoria. — Reposición de las cosas a su anterior estado en la época del Principado. — Contenido de la restitución .....	304
IX. — <i>Prescripción del proceso penal</i> .....	308

## CAPÍTULO IX

## PENAS A LOS ACUSADORES

Aparición de las penas a los acusadores.....	310
I. — <i>Interposición de la acusación a sabiendas de que era infundada (calumnia)</i> ». — La calumnia criminal. — Concepto de la misma. — Procedimiento por calumnia. — Penas por calumnia: infamia. Taliön. — Calumnia criminal fuera del juicio penal ordinario .....	311

	PÁG.
II. — <i>Desistimiento injustificado de la acusación</i> (« <i>tergiversatio</i> »). — Desistimiento de la acusación. — Procedimiento. — Penalidad.....	314
III. — <i>Connivencia</i> (« <i>praevaricatio</i> »). — Connivencia. — Forma procesal. Penas .....	315

## CAPÍTULO X

### PREMIOS A LOS DENUNCIANTES Y A LOS ACUSADORES

Carácter excepcional de las recompensas a los denunciadores. — Exención de pena por denuncia. — Premios al denunciador en el procedimiento criminal. — Premios al magistrado que instruya procesos en favor de la comunidad. — Premios a los particulares que interponían demandas civiles en favor de la comunidad. — Premios al actor en el procedimiento acusatorio. — Procedimiento para la concesión de los premios .....	317
--	-----

## CAPÍTULO XI

### LA PROTOCOLIZACIÓN

Aparición de los documentos de los magistrados. — Denominación de los mismos. — Formación del protocolo. — Forma y contenido del protocolo. — Custodia del protocolo.....	322
---	-----

## LIBRO CUARTO

### DE LOS DELITOS EN PARTICULAR

Introducción. — Las clases de delitos. — Límites entre el derecho penal y otras esferas jurídicas. — Las clases de delitos en el más antiguo derecho penal. — Valor de las mismas bajo el aspecto del derecho sustantivo y bajo el del derecho procesal. — Las clases de delitos en el derecho penal de los tiempos posteriores. — Méritos y defectos del derecho penal romano. — Estudio científico del derecho penal romano. — Las Doce Tablas. — El derecho pretorio. — El derecho civil. — Elaboración del sistema de cada una de las <i>quaestiones</i> . — Sistema tradicional de los delitos .....	329
---	-----

## CAPÍTULO I

EL DELITO CONTRA EL ESTADO  
“PERDUELLIO”, “CRIMEN MAIESTATIS INMINUTAE”

PÁG.

<i>Perduellio</i> . — <i>Maiestas</i> . — <i>ασεβεια</i> . — El delito contra el Estado en la más antigua legislación. — Leyes sobre las <i>quaestiones</i> . — Relaciones del delito contra el Estado con los demás delitos. — Codelinuencia. Consumación. — Elementos constitutivos del delito contra el Estado, en general. — Ojeada de conjunto sobre los distintos casos particulares.....	341
I. — <i>Tratos punibles con el enemigo</i> . — Deserción. — Abandono de Roma. Traición. — Quebrantamiento del destierro.....	347
II. — <i>Atentados contra la Constitución</i> . — <i>Atentados contra la Constitución de la República</i> . — <i>Atentados contra la Constitución plebeya</i> . — <i>Conducta de la Monarquía con el procedimiento por atentados a la Constitución</i> .....	349
III. — <i>Violación de las obligaciones de los magistrados y de los sacerdotes</i> . — <i>Delitos de las autoridades</i> . — <i>Delitos de los sacerdotes</i> . — <i>Delitos de los mandatarios públicos</i> .....	352
IV. — <i>Violación de las obligaciones políticas de los ciudadanos</i> . — <i>Delitos de los ciudadanos</i> . — <i>Delitos militares</i> . — <i>Rebelión</i> . — <i>Otros delitos de los ciudadanos</i> .....	355
V. — <i>Violación de las obligaciones religiosas de los ciudadanos</i> . — <i>Delitos contra la religión en la época pagana</i> . — <i>Actos obligatorios del culto</i> . — <i>Ofensas a la religión nacional y a la religión de Reino</i> . — <i>El judaísmo</i> . — <i>El credo cristiano</i> . — <i>El maniqueísmo</i> . — <i>Medidas de policía contra los abusos religiosos</i> .....	359
VI. — <i>Ofensas personales a los magistrados de la comunidad</i> . — <i>Ataques a la vida de los magistrados patricios o de los plebeyos</i> . — <i>Asesinato del emperador</i> . — <i>Injurias a los magistrados</i> . — <i>Idem al emperador</i>	366
<i>Autoridades para conocer de los delitos de lesa majestad</i> . — <i>Desigualdades en la penalidad</i> . — <i>Pena diferente en los casos de perduellión y en los delitos de lesa majestad</i> . — <i>Pena del delito contra el Estado</i> .....	370

## CAPÍTULO II

## HEREJÍA Y NO CRISTIANISMO

Abolición de la religión nacional. — La iglesia cristiana del Estado. Régimen eclesiástico de la época imperial. — Hurto en las iglesias.

	PÁG.
Profanación de las iglesias. — Blasfemia. — El delito contra la religión en el cristianismo. — Concesión de privilegios civiles a los cristianos o todosos.....	377
I. — <i>Los cristianos heterodoxos</i> . — Concepto de la heterodoxia. — Consecuencias penales de la heterodoxia .....	381
II. — <i>Los paganos</i> . — El paganismo. — Consecuencias penales del paganismo. — Procesos de herejía .....	384
III. — <i>Los judíos</i> .....	386

### CAPÍTULO III

#### EL HOMICIDIO Y LOS DELITOS ANÁLOGOS A ÉL

<i>Parricidium</i> . — <i>Homicidium</i> . — El más antiguo procedimiento para el homicidio. — El homicidio como delito público. — <i>Quaestio</i> para el homicidio. — La ley cornelia sobre el homicidio. — Excepciones: Muerte impune de los esclavos; de los hijos de familia; en estado de necesidad; en caso de guerra; en el extranjero; según el antiguo derecho, de los individuos <i>ex lege</i> ; según el derecho posterior, de los enemigos de la patria; de los que quebrantaran el destierro; de los desertores; por vía de suplicio; de la adúltera y de su cómplice. — Supresión de la condición <i>ex lege</i> .....	388
Dolus. — Tentativa. — Complicidad. — Clases de delitos admitidos por la ley sobre el homicidio .....	397
I. — <i>Asesinato violento y salteamiento (crimen inter sicarios)</i> . — Asesinato violento. — Robo de caminos. — Procedimiento por homicidio contra la servidumbre de la víctima. — Pena del homicidio .....	399
II. — <i>Abuso del procedimiento capital</i> . — Violación, por los magistrados, del derecho de provocación. — Abuso del derecho de jurado. — Abuso del testimonio .....	400
III. — <i>Envenenamiento y delitos afines</i> . — Aborto provocado. — Filtro amoroso. — Castración. — Circuncisión .....	402
IV. — <i>Homicidio por hechizo y magia</i> . — Punibilidad de los magos de mala fe. — Elementos constitutivos de la magia. — Pena de la magia .....	404
V. — <i>Homicidio de parientes (parricidium)</i> .....	405
VI. — <i>Incendio intencionado y delitos cometidos en un naufragio</i> .....	406
Formas del procedimiento por homicidio. — Procedimiento por cognición. — Procedimiento por homicidio contra la servidumbre, como obligación de los herederos de la víctima. — Procedimiento por cognición en caso de homicidio cometido por la servidumbre. — Penalidad del homicidio .....	406

## CAPÍTULO IV

## LA COACCIÓN “VIS”

PÁG.

<i>Vis y metus.</i> — Coacción lícita. — Reglas legales acerca de la coacción. — Elementos constitutivos de la coacción punible. — Sedición. — Daño causado violentamente en la propiedad y apropiación violenta. — Comunidad punible. — Abuso de cargo o de mandato público. — Encarcelamiento y estupro. — Ofensas a los embajadores. — Auxilio en caso de quebrantamiento del destierro. — Violación de sepultura. — Defensa propia. — Procedimiento por coacción .....	410
--	-----

## CAPÍTULO V

## FALSEDADES Y ESTAFAS

Falsificación. — Estafa .....	418
I. — <i>Las Doce Tablas.</i> — Casos particulares del más antiguo derecho penal.....	419
II. — <i>Falsificación de testamentos y de moneda y otros delitos análogos.</i> — La ley comelia sobre falsificación. — Falsificación de testamento. — Falsificación de documentos. — Falsificación de metales y de moneda. — Cohecho judicial y otros delitos afines. — Falsificación del parentesco o de la condición o rango social. — Falsificación de pesas y medidas. — Procedimiento. — Pena.....	420
III. — <i>Cohecho procesal</i> .....	424
IV. — <i>Acciones subsidiarias por causa de injusticias (dolus, stellionatus).</i> — Acción civil extraordinaria por causa de fraude. — Acción criminal por causa de <i>stellionatus</i> .....	424

## CAPÍTULO VI

## DELITOS SEXUALES

I. — <i>Unión entre parientes (incesto) e impedimentos matrimoniales.</i> — La prohibición del matrimonio entre parientes en el derecho antiguo. — La prohibición del matrimonio en tiempos posteriores. — La prohibición del matrimonio en la época imperial. — Elementos constitutivos del incesto. — Procedimiento en el incesto. — Pena del incesto .....	427
---	-----

II. — *Ofensas al pudor de la mujer (adulterium, stuprum)*. — La punición doméstica sobre la mujer. — El procedimiento privado y el público por atentados al pudor en la época de la República. — La ley de Augusto sobre el adulterio. — Mujeres excluidas del cumplimiento de las prescripciones relativas al pudor. — Concepto del matrimonio permitido y protegido. — Estupro y adulterio. — Elementos constitutivos de este delito. — Procedimiento por causa del adulterio. — Penas del adulterio ..... 431

III. — *Rufianismo (lenocinium)* ..... 437

IV. — *Matrimonio deshonoroso* ..... 438

V. — *Bigamia* ..... 438

VI. — *Rapto* ..... 439

VII. — *Pederastia* ..... 439

CAPÍTULO VII

ACEPTACIÓN DE DÁDIVAS Y EXTORSIONES EJECUTADAS  
POR AGENTES Y FUNCIONARIOS PÚBLICOS”  
CRIMEN PECUNIARUM REPETUNDARUM”

Carácter gratuito de las prestaciones de los ciudadanos. — Aceptación de dinero por los procuradores. — Aceptación de dinero por los magistrados. — Las leyes de *repetundis*. — Limitación del ejercicio de la acción de *repetundis* en la época republicana al orden de los senadores. — Extensión del ejercicio de la acción de *repetundis* en tiempo de los emperadores a los funcionarios públicos en general. — Elementos constitutivos del delito de *repetundis*. — Aceptación de dádivas. — Apropiación indebida. — Extorsión. — Concusión. — Cohecho. — Delitos cometidos en materia de impuestos. — Denegación de la capacidad para ejecutar actos de comercio. — Otros delitos de *repetundis*. — Acción civil para pedir la devolución. — Particularidades jurídicas de esta *quaestio*. Medida penal. — Acción contra los herederos. — Acción contra terceras personas. Prescripción ..... 441

CAPÍTULO VIII

SUSTRACCIÓN DE LA PROPIEDAD “FURTUM”

I. — *Hurto de bienes privados*. — Hurto de bienes privados. — Preceptos legislativos. — Elementos constitutivos de este delito: contrec-

tación; limitación a las cosas muebles; enriquecimiento del ladrón; daño al robado. — Tentativa. — Las partes en el proceso por hurto. — Complicidad y coparticipación. — Procedimiento. — Registro doméstico. — Procedimiento por hurto. — Causa capital. — Procedimiento de composición. — Infamia. — Inadmisibilidad de la herencia y de la prescripción de la acción de hurto. — Reivindicación por parte del robado. — <i>Condictio furtiva</i> .....	457
II. — <i>Hurto entre cónyuges (actio rerum amotarum)</i> .....	470
III. — <i>Hurto de bienes pertenecientes a los dioses (sacrilegium)</i> o al Estado ( <i>peculatus</i> ). —:— Las leyes sobre el sacrilegio y el peculado. Concepto del <i>sacrilegium</i> . — Concepto del peculado. — Procedimiento capital en casos de sacrilegio y de peculado. — Acción de peculado contra los herederos. — Prescripción de la acción de peculado.....	471
IV. — <i>Hurto de cosechas</i> .....	477
V. — <i>Hurto cualificado, de la época imperial</i> .....	477
VI. — <i>Hurto de herencias</i> .....	480
VII. — <i>Usurpación del derecho dominical (plagium)</i> . — Concepto del plagio. — Pena del plagio. — Venta de niños .....	482

## CAPÍTULO IX

## OFENSA PERSONAL “INIURIA”

Significado corriente de la voz <i>iniuria</i> . — Legislación relativa a la injuria. — Ofensa personal. — Concepto de la personalidad. — Injuria causada con las manos, según el derecho de las Doce Tablas. — Injuria personal, según el derecho de tiempos posteriores. — Limitación de la facultad de interponer acción por injuria, según el derecho de tiempos posteriores. — Casos particulares de injuria que producía acción. — Autorización del magistrado para ejercer la acción de injuria. — Intervención de la intención en la ofensa personal, como requisito para que naciera acción de injuria. — Injuria indirecta. — Acciones por injuria, correspondientes a los depositarios de la potestad. — Tentativa. — Complicidad. — Procedimiento penal público por causa de cánticos injuriosos; penalidad de los mismos. — Procedimiento privado y pena en causa de injuria: según el derecho de las Doce Tablas; según el edicto. — Intervención de los magistrados para fijar la cuantía de la suma que había de pagar el reo como pena. — El juicio por jurado. — Pena pecuniaria. — Infamia.....	484
--	-----

CAPÍTULO X

DAÑOS

	PÁG.
Daños del derecho público y del privado.....	498
I. — <i>Daños en los templos</i> .....	499
II. — <i>Daños en los sepulcros</i> . — Protección de las sepulturas en el más antiguo derecho. — Acción pretoria por violación de sepultura. Multas por violación de sepultura en la época de los emperadores. — Sustanciación penal de este delito en los tiempos posteriores.....	500
III. — <i>Daños en la propiedad pública</i> . — Procedimiento capital en caso de remoción de límites, según el más antiguo derecho. — Procedimiento por multas en causas de remoción de límites. — Daño en acueductos.....	504
IV. — <i>Daños en la propiedad privada (damnum iniuria)</i> . — Los daños según el derecho privado. — Requisito de la acción. — Violación de la propiedad. — Acción del propietario. — Concepto del daño en la propiedad. — Presencia o, ausencia de dolo en el dañador. — Inexistencia de la responsabilidad. — Tentativa. — Complicidad. — Procedimiento. — Penas. — Procedimiento noxal. — Trasmisión hereditaria y prescripción de la acción .....	507
V. — <i>Acciones por daños análogos a las estudiadas</i> . — Daños causados por animales. — Acción por causa de derribo de árboles. — Muerte de un hombre libre. — Daños en el cuerpo de un hombre libre. — Incendio, según el derecho de las Doce Tablas. Abuso de la adstipulación. — Seducción de esclavos. — Tenencia de animales peligrosos. — Daños por cosas arrojadas. — Homicidio culposo, según el derecho de tiempos posteriores. — Incendio, según el derecho de tiempos posteriores. — Daños cualificados .....	512

CAPÍTULO XI

ABUSO DE LOS DERECHOS

I. — <i>Intrusiones en el campo público</i> .....	520
II. — <i>Incumplimiento de las obligaciones correspondientes a los poseedores de inmuebles</i> . — Obligaciones de los poseedores de inmuebles. — Prohibición de tener hornos crematorios y tejares dentro de la ciudad. — Prohibición de tener sepulcros dentro de la ciudad. — Restricciones al derecho de demoler casas. — Obligaciones de los que querían edificar junto a la vía pública.....	521

	PÁG.
III. — <i>Usura de dinero</i> .....	523
IV. — <i>Usura de grano y de mercaderías</i> .....	524
V. — <i>Abuso de los derechos industriales y mercantiles</i> .....	525
VI. — <i>Abuso del estado civil</i> . — Pérdida de la libertad por infringir la prohibición de tener un determinado domicilio; por venderse fraudulentamente como esclavo para participar del precio; por concubinato de una mujer libre con un esclavo. — Revocación de la manumisión por causa de ingratitud. — Revocación de la emancipación por causa de ingratitud .....	526
VII. — <i>Usurpación de estado civil</i> . — Usurpación de la libertad. — Usurpación de la ingenuidad. — Usurpación de la ciudadanía .....	528
VIII. — <i>Atentados contra las buenas costumbres de la República</i> .....	530
IX. — <i>Ganancias provenientes del juego</i> .....	530
X. — <i>Adivinación</i> .....	531
XI. — <i>Abusos electorales (ambiius, sodalicia)</i> . — <i>Ambitus</i> . — Prohibiciones legales. — Elementos constitutivos del <i>ambitus</i> . — Asociación. — <i>Coitio</i> . Ley sobre los sodalicios. — Procedimiento. — Pena. ....	533
XII. — <i>Abuso del derecho de asociación</i> .....	539
XIII. — <i>Abuso de las denuncias fiscales</i> .....	540
XIV. — <i>Otras contravenciones</i> .....	542
1º) Irregularidades en el ejercicio de funciones públicas .....	543
2º) Irregularidades en el ejercicio del cargo de jurado .....	544
3º) Contravenciones, de diferentes clases .....	545

## CAPÍTULO XII

### CONCURRENCIA DE ACCIONES PROVENIENTES DE DELITO

Inadmisibilidad de la concurrencia de diversas formas de procedimiento. — Admisibilidad de la concurrencia de acciones provenientes y de acciones no provenientes de delito, así como también de la concurrencia de varias acciones provenientes de delito pero con diferente fundamento. — Inadmisibilidad de la concurrencia en caso de que las acciones tuviesen igual fundamento. Concurrencia de acciones provenientes de delitos públicos con otras provenientes de delitos privados. — Concurrencia de penas criminales extraordinarias con penas privadas..... 547

LIBRO QUINTO

LA PENAS

CAPÍTULO I

LA PENA

Concepto de la pena. — La coercición y la judicación. — Injerencia del derecho de penar el jefe de familia en la esfera de la punición pública. — Proscripción de los medios coercitivos. — Terminología: *poena*. — Fundamentación jurídica de la pena impuesta por el Estado: autoauxilio de la comunidad, análogo al ejercicio de la punición doméstica, autorizada por la costumbre. — La pena pública como acto sacral. *Sacratio* sin culpabilidad penal. La pena privada como venganza autorizada por el Estado o como acto de composición. — Ejecución pública y ejecución privada de la pena. — Medios penales. — La pena capital. — Nombres comunes a todas las penas no capitales. — La ley penal y la sentencia penal. — Cuadro general de los medios penales ..... 553

CAPÍTULO II

LA PENA DE MUERTE

Denominación. — Plazo para la ejecución. — Tiempo en que debía ser ejecutada. — Lugar de la ejecución. — Ejecución con intervención del magistrado y ejecución en que el magistrado no intervenía. Oficiales de los magistrados. — Formas de la ejecución en que intervenían los magistrados. — Decapitación con el hacha. — Crucifixión. — Saco. — Muerte por el fuego. — Decapitación con la espada. Ejecución en espectáculos populares. — Suplicios de las mujeres y ejecución en la cárcel. — Ejecuciones en que no intervenían los magistrados. — Precipitación de una roca. — Ejecución doméstica. — Muerte que se daba el reo a sí mismo. — Ejecución popular. — Evolución histórica de la pena de muerte en Roma ..... 563

CAPÍTULO III

PÉRDIDA DE LA LIBERTAD

Privación de la libertad por causa de la comunidad. — Privación de la libertad en el procedimiento privado. — Vuelta del liberto a la es-

clavitud. — Pérdida de la libertad, como pena accesoria, durante el Principado. — <i>Servus poenae</i> .....	582
--	-----

## CAPÍTULO IV

## INGRESO EN ESTABLECIMIENTOS PÚBLICOS

Pena de minas. — Trabajos forzados. — Escuelas de gimnasia.....	585
---	-----

## CAPÍTULO V

## PÉRDIDA DEL DERECHO DE CIUDADANO

Pena accesoria en los casos de perduelión; en los de condena a la deportación; en los trabajos forzados .....	588
---	-----

## CAPÍTULO VI

## LA CÁRCEL

Arresto para la ejecución. — Aplicación del arresto doméstico a los esclavos, por causa de delitos públicos.....	591
--	-----

## CAPÍTULO VII

## EXPULSIÓN Y CONFINAMIENTO

Separación y expulsión de la comunidad durante la época republicana. — Evolución de la <i>relegatio</i> . — Formas de relegación establecidas por Sila y por los emperadores. — Aumento de la relegación administrativa. — Proscripción de la relegación con respecto a los individuos no libres, y limitación del empleo del confinamiento a los que tuvieran bienes de fortuna. — Límites territoriales de la relegación. — Expulsión. — Interdicción de Italia. Confinamiento. — Deportación. — Duración de la relegación. — Penalidad en caso de quebrantar la relegación. — Relación entre las varias formas de la relegación y las penas personales y patrimoniales. — Lugar de la relegación en el derecho penal.....	594
--	-----

CAPÍTULO VIII

PENAS CORPORALES

PÁG.

La mutilación corporal en el derecho privado. — La mutilación en el procedimiento penal público. — Castigos corporales: *fustes y flagella*. — Los castigos corporales como pena accesoria. — Los castigos corporales como pena principal ..... 605

CAPÍTULO IX

PRIVACIÓN DE DERECHOS CIVILES

Desigualdades en la condición jurídica de los ciudadanos ..... 608

I. — *Privación del derecho de sepultura y de la buena memoria*. — Juicio capital. — Prohibición de sepultar el cadáver. — Duelo por los condenados a muerte. — Extinción de la memoria ..... 608

II. — *Intestabilidad*. — La intestabilidad según el Código de las Doce Tablas. — La intestabilidad en los tiempos posteriores ..... 610

III. — *Infamia por causa de delito* ..... 612

IV. — *Incapacidad, por causa de delito, para adquirir cargos públicos y para ser senador* ..... 615

V. — *Declaración de incapacidad para realizar actos públicos y privados, fundada en causa por delito*. — Pérdida del sacerdocio. — Pérdida del cargo público. — Incapacidad para negocios privados ..... 618

CAPÍTULO X

CONFISCACIÓN TOTAL O PARCIAL

Confiscación del patrimonio. — Limitación de esta confiscación en favor de los hijos del condenado. — La confiscación de bienes como pena accesoria en los casos de perduelión, en los de pérdida de la libertad y en los de relegación ..... 620

CAPÍTULO XI

INDEMNIZACIONES PECUNIARIAS

Clases de estas indemnizaciones ..... 624

	PÁG.
I. — <i>Indemnizaciones impuestas por el magistrado con los Comicios.</i> — Imposición de la pena pecuniaria pública. — Modalidades de la misma.....	625
II. — <i>Acciones pretorias para pedir una indemnización fija.</i> — Las multas fijadas por la ley. — Demanda en juicio civil. — Importe de las indemnizaciones fijas .....	627
III. — <i>Acciones pretorias para pedir indemnizaciones estimatorias.</i> — Realización por el magistrado de las confiscaciones y de las multas impuestas en beneficio de la comunidad. — Toma de posesión de los bienes confiscados. — Fianza. — <i>Addictio</i> . — Empleo de la coercición. — Concurso.—Incautación del <i>sacramentum</i> . Percepción de las indemnizaciones pecuniarias impuestas por los ediles. — Ingreso de los dineros procedentes de indemnizaciones en las cajas de los templos. — Ingreso de esas mismas indemnizaciones en la caja del emperador. — Injerencia de los funcionarios de Hacienda en el manejo de los dineros procedentes de multas penales .....	629

## CAPÍTULO XII

### DESIGUALDADES LEGALES EN LA IMPOSICIÓN DE LAS PENAS Y ARBITRIO JUDICIAL

Desigualdades penales entre libres y esclavos. — Igualdad jurídica de los hombres libres durante la época republicana. — Desigualdad jurídica de los hombres libres durante el Principado. — Clases privilegiadas: senadores; caballeros; soldados y veteranos; decuriones. — <i>Honestiores</i> y <i>plebeii</i> . — Privilegios penales.....	637
Proscripción del arbitrio judicial en el antiguo derecho. — El arbitrio judicial en el procedimiento penal público de los plebeyos. — El arbitrio del juez en el procedimiento penal privado de la época republicana. — El arbitrio judicial en el derecho de los emperadores. — Motivos determinantes del arbitrio judicial .....	641
Cuadro general de penas, en su relación con los delitos, durante los tiempos del Principado .....	647