

## LA LEGISLACIÓN PROCESAL DEL EMPERADOR ANASTASIO I<sup>1</sup>

Alfonso AGUDO RUIZ

Catedrático de Derecho Romano

Universidad de La Rioja

Profesor-Tutor del Centro de la UNED en La Rioja

**Resumen:** El presente estudio tiene por objeto el análisis de la legislación procesal del emperador Anastasio, relativa a los *advocati* y *advocatus fiscali* (C. I. 2. 7. 20 (8. 1); C. I. 2. 7. 21 (8. 2); C. I. 2. 7. 22 (8. 3)); *praescriptio fori* (C. I. 3. 13. 7; C. I. 12. 54. 5); *sportulae* (C. I. 12. 35. 18; C. I. 12. 20. 6; C. I. 12. 19, 12; C. I. 12. 10. 2; C. I. 2. 7. 22. 3; C. I. 7. 51. 6); y *praescriptio quadraginta* (C. I. 7. 39. 4).

**Palabras clave:** *Advocati*; *advocatus fiscali*; *praescriptio fori*; *praescriptio quadraginta*; *sportulae*.

**Abstract:** The present study analyzes the procedural law by Anastasio related to *advocati* and *advocatus fiscali* (C. I. 2. 7. 20 (8. 1); C. I. 2. 7. 21 (8. 2); C. I. 2. 7. 22 (8. 3)); *praescriptio fori* (C. I. 3. 13. 7; C. I. 12. 54. 5); *sportulae* (C. I. 12. 35. 18; C. I. 12. 20. 6; C. I. 12. 19, 12; C. I. 12. 10. 2; C. I. 2. 7. 22. 3; C. I. 7. 51. 6); and *praescriptio quadraginta* (C. I. 7. 39. 4).

**Keywords:** *Advocati*; *advocatus fiscali*; *praescriptio fori*; *praescriptio quadraginta*; *sportulae*.

---

1. Este estudio ha sido realizado en el ámbito del Proyecto de I + D (Excelencia), DER 2017-82833-P, bajo el título “La construcción de un Derecho Administrativo, Medioambiental y Fiscal Romano”, dirigido por el profesor Antonio Fernández de Buján, Catedrático de Derecho Romano de la Universidad Autónoma de Madrid y Académico de Número de la Real Academia de Jurisprudencia y Legislación de España, y el profesor Alfonso Agudo Ruiz, Catedrático de Derecho Romano de la Universidad de La Rioja y Académico de la Real Academia de Jurisprudencia y Legislación de España.

## I.

Anastasio<sup>2</sup> durante sus 27 años de reinado, 11 de abril del 491 al 10 de julio del 518, publicó 63 disposiciones imperiales<sup>3</sup>, de contenido muy variado, de las cuales 13 están dedicadas al ámbito procesal<sup>4</sup>, donde regula cuestiones como las relativas a los *advocati*, *advocatus fisci*, *praescriptio fori*, prescripción cuarentenal y *sportulae*, que constituyen el objeto del presente estudio.

## II. LEGISLACIÓN SOBRE LOS ABOGADOS

a) La legislación de Anastasio sobre los abogados se inicia con una ley publicada en Constantinopla, el 2 de enero del año 497, que quizá se trate de la fusión de dos leyes<sup>5</sup>, dirigida a Eusebio, *magister officiorum*, recogida en C. I. 2. 7. 20 (8. 1).

*Suggestionem viri illustris comitis privatarum et proconsulis Asiae duximus admittendam, per quam nostrae serenitatis auribus intimavit fori sui advocatos communi petitione magnopere postulasse, ut, postquam advocacionis deposuerint officium dignitate quadam nostra liberalitate potiantur. 1. Iubemus itaque post depositum, ut dictum est, praefatum officium unumquemque eorum, qui in praesenti sunt vel postea matriculis eorum pro tempore fuerint inserti, clarissimi primi ordinis comitis perfrui dignitate, quatenus et tempore quietis fructum praeteritorum laborum consequantur proque fide atque industria erga clientes suos comprobata privatae condicionis hominum multitudine segregati clarissimis merito connumerentur. D. II k. Ian. Constantinopoli Anastasio A. II cons.*

2. Sobre Anastasio vid., entre otros, STEIN, *Histoire du Bas-Empire*, II. De la disparition de l'Empire d'Occident a la mort de Justinien (476-565) (Paris-Bruxelles-Amsterdam 1968) 77 ss.; CAPIZZI, *L'Imperatore Anastasio I (491-518) Studio sulla vita, la sua opera e la sua personalità* (Roma 1969); JONES, *Il tardo impero romano (284-602 d.C.)*, I, trad. ital. Petretti, (Milano 1973) 290 ss.

3. C. I. 1. 2. 17 (s/f); C. I. 1. 2. 18 (s/f); C. I. 1. 4. 17 (a. 491-505); C. I. 1. 4. 18 (a. 491-505); C. I. 1. 29. 4 (s/f); C. I. 1. 34. 2 (s/f); C. I. 1. 34. 3 (s/f); C. I. 1. 40. 16 (s/f); C. I. 1. 40. 17 (s/f); C. I. 4. 35. 22 (s/f); C. I. 5. 70. 5 (s/f); C. I. 10. 27. 2 (s/f); C. I. 10. 27. 3 (s/f); C. I. 10. 27. 4 (s/f); C. I. 10. 31 (32). 65 (s/f); C. I. 11. 1. 1 (s/f); C. I. 11. 1. 2 (s/f); C. I. 11. 42 (43). 11 (s/f); C. I. 11. 48 (47). 19 (s/f); C. I. 12. 1. 18 (s/f); C. I. 12. 5. 5 (s/f); C. I. 12. 19. 11 (s/f); C. I. 12. 37 (38). 16 (s/f); C. I. 12. 37 (38). 17 (s/f); C. I. 12. 37 (38). 18 (s/f); C. I. 12. 37 (38). 19 (s/f); C. I. 12. 49 (50). 12 (s/f); C. I. 12. 49 (50). 13 (s/f); C. I. 12. 50 (51). 23 (s/f); C. I. 10. 27. 1 (a. 491); C. I. 1. 30. 3 (a. 492); C. I. 6. 21. 16 (a. 496); C. I. 8. 53 (54). 32 (a. 496); C. I. 10. 16. 13 (a. 496); C. I. 5. 17. 9 (a. 497); C. I. 10. 32. 66 (65) (a. 497-499); C. I. 12. 16. 5 (a. 497-499); C. I. 5. 30. 4 (a. 498); C. I. 10. 19. 9 (a. 498); C. I. 10. 19. 10 (a. 498); C. I. 5. 62. 25 (a. 499); C. I. 2. 4. 43 (a. 500); C. I. 8. 36 (37). 4; C. I. 6. 20. 18 (a. 502); C. I. 6. 58. 11 (a. 502); C. I. 8. 49 (48). 5 (a. 502); C. I. 1. 4. 19 (a. 505); C. I. 1. 55. 11 (a. 505); C. I. 4. 35. 22 (a. 506); C. I. 1. 5. 10 (a. 510); C. I. 1. 40. 14 (15) (a. 513); C. I. 4. 29. 21 (a. 517); C. I. 5. 27. 6 (a. 517).

4. C. I. 1. 22. 6 (a. 491?); C. I. 7. 51. 6 (s/f); C. I. 12. 10. 2 (s/f); C. I. 12. 19. 12 (s/f); C. I. 12. 20. 6 (s/f); C. I. 12. 54 (55). 5 (s/f); C. I. 7. 39. 4 (a. 491); C. I. 12. 35 (36) 18 (a. 492); C. I. 2. 7. 20 (8. 1) (a. 497); C. I. 2. 7. 21 (a. 500); C. I. 3. 13. 7 (a. 502); C. I. 2. 7. 22 (a. 505); C. I. 2. 7. 24 (a. 517).

5. Así, JONES, *Il tardo impero romano (284-602 d.C.)*, II, trad. ital. Petretti, (Milano 1974) 1074 nt. 86.

El emperador accede a la propuesta —*suggestio*—<sup>6</sup> formulada por el *comes rerum privatarum* y el *proconsul Asiae*, realizada por los abogados de sus respectivos colegios<sup>7</sup>, concediéndoles a los inscritos en la *matricula* que hubieren cesado en el ejercicio de la abogacía o a los que en el futuro estuvieran, la *comitiva primi ordinis* con el rango de *clarissimi*<sup>8</sup>. Anastasio en esta ley continúa la línea trazada por sus predecesores en cuanto a la elevada consideración que merecen aquellos que se dedican a la profesión forense<sup>9</sup>.

b) La segunda ley es emitida en Constantinopla, el 12 de diciembre del año 500, dirigida a Tomás, *praefectus praetorio per Illyricum*, recogida en C. I. 2. 7. 21 (8. 2).

*Advocatos amplissimae tuae sedis, qui pro tempore ad fisci patroni gradum et officium provehuntur, una cum liberis iam natis vel postea procreandis ab omni cohortalis seu cuiuslibet deterioris condicionis vinculo immunes ac liberos cum patrimonio suo conservari praecipimus, cum constet hoc iam pridem tam advocatis amplissimae praetorianae per Orientem quam magnificae urbicariae praefecturae sacris constitutionibus esse indultum et non dubium sit non tantum eas, sed etiam sublimissimae tuae sedis germanas esse potestates.* D. XII k. Dec. Patricio et Hypatio cons.

Anastasio, inspirándose en concesiones precedentes, otorga a favor de los abogados que postulan ante el tribunal del *praefectus praetorio per Illyricum* promovidos al cargo de *patroni fisci* y de sus hijos, la inmunidad de la condición de *cohortal* o de cualquier otra más gravosa<sup>10</sup>. Añade que este privilegio ya había sido concedido a los *advocati fisci* que ejercen ante el tribunal de la prefectura pretoriana de Oriente y de la prefectura urbana<sup>11</sup>.

Anastasio no precisa ni el número ni la duración en el cargo del *advocatus fisci*, quizá cabe pensar que deja vigente el número y duración establecido por León I, en el año 463 (C. I. 2. 7. 12), un *patronus fisci* con una duración de dos años, y ratificado por Zenón en el 486 (C. I. 2. 7. 17).

6. Cfr. PERGAMI, L'appello nella legislazione del tardo impero (Milano 2000) 216.

7. Sobre las incitaciones o consultas al emperador, determinantes de la promulgación de disposiciones legislativas, vid., ARIAS RAMOS, *Advocati y Collegia advocatorum*, en Estudios-homenaje a Pérez Serrano, vol. I (Madrid 1959) 55 ss.

8. Así, ARIAS RAMOS, *Advocati y Collegia advocatorum*, cit., 52; COPPOLA, *Cultura e potere. Il lavoro intellettuale nel mondo romano* (Milano 1994) 516; WIELING, *Advokaten im späantiken Rom*, en *Atti dell'Accademia Romanistica Costantiniana. XI Convegno Internazionale in onore di Felix B.J. Wubbe* (Napoli 1996) 459; SMOPLAKA, *Avvocati nell'antica Salona*, en *Atti dell'Accademia Romanistica Costantiniana. XI Convegno Internazionale in onore di Felix B.J. Wubbe* (Napoli 1996) 413; AGUDO RUIZ, *Abogacía y Abogados. Un estudio histórico-jurídico* (Logroño-Zaragoza 1997) 230; PULIATTI, *Officium iudicis e certezza del diritto in età giustiniana*, en *Legislazione, Cultura giuridica, prassi dell'Impero d'Oriente in età giustiniana tra passato e futuro. Atti del Convegno*, Modena, 21-22 maggio 1998 (Milano 2000) 93.

9. Sobre el tema, vid., AGUDO RUIZ, *Abogacía y Abogados*, cit., 228 ss.

10. Así, COPPOLA, *Cultura e potere*, cit., 516 s.; WIELING, *Advokaten im späantiken Rom*, cit., 456; AGUDO RUIZ, *Abogacía y Abogados*, cit., 242; ID. *El advocatus fisci en Derecho Romano* (Madrid 2006) 51, 120.

11. JONES, *El tardo impero romano (284-602 d.C.)*, II, cit., 733, 1076 nt. 100; AGUDO RUIZ, *El advocatus fisci*, cit., 120.

Por otra parte, como observa Jones<sup>12</sup>, los *cohortales*, a pesar de la prohibición, entraban en un número importante en los órdenes forenses de los máximos tribunales, los cuales al alcanzar la posición de *patronus fisci* son liberados, junto con sus hijos, de la condición de *cohortal*.

c) La tercera ley es emitida en Constantinopla, en julio del año 505, dirigida a Constantino, *praefectus praetorio Orientis*, recogida en C. I. 2. 7. 22 (8. 3), donde regula distintos aspectos de los *advocati* y del *advocatus fisci* que ejercen sus funciones ante el tribunal del *comes Orientis*. Dicha disposición será repetida en diciembre del año 517, en otra ley dirigida a Sergio, *praefectus praetorio Orientis*, recogida en C. I. 2. 7. 24 (8. 5), donde Anastasio se hace eco de las peticiones que le realizan los *advocati* del colegio del *praeses Syriae II*, con la única modificación del número de *advocati* inscritos en la *matricula*, reducido a treinta *advocati*.

*Iubemus pro tempore primatem advocatorum fori viri illustris comitis Orientis per biennium fisci patroni fungi officio et solacia sibi communi consensu deputata per idem biennium consequi, hoc quoque transacto professionem advocacionis deponere, consortio videlicet eorundem advocatorum ad quadraginta tantummodo viros redigendo, ita ut, si qui superflui sunt iam eidem consortio sociati, de advocacionis officio minime reiiciantur, nemine alio eis adiciendo, donec quadraginta virorum numerum advocatorum consortium excedere contingat. I. Ad haec eos, qui, prout statum est, fisci patroni deposuerint officium, postea quoque non prohiberi singulos tam pro se quam pro iugali sua et socero et socru nec non genero et nuru liberisque propriis, colonis et servis ad se pertinentibus advocacionis fungi officio.*

En el Bajo Imperio, los *advocati* forzosamente miembros de un Colegio, sustituyen a los libres e individuales *rhetores* u *oratores* de las épocas antigua y clásica. Esta situación había provocado que el orden de los abogados regidos por el principio jerárquico, que no admite alteraciones ni permutas de puestos, se convirtiera en una corporación cerrada que provocaba malestar entre sus miembros, por lo que era necesario garantizar un cierto movimiento en la *matricula*<sup>13</sup>. A dicha necesidad vino a dar respuesta el nombramiento del *advocatus fisci*. Anastasio, como afirma en el *principium*, sigue el criterio establecido por sus predecesores<sup>14</sup> para la elección del *patronus fisci* del tribunal del *comes Orientis*, esto es, que acceda automáticamente a dicho cargo el primer *advocatus* inscrito en la *matricula*. Fija también su número, un *advocatus fisci*, y la duración en el cargo, dos años<sup>15</sup>. Igualmente reconoce que el nombramiento de *advocatus fisci*, como cualquier otro funcionario, conlleva una retribución económica – *solacia*<sup>16</sup> - con cargo a las arcas imperiales por todo el tiempo

12. JONES, *Il tardo impero romano* (284-602 d.C.), II, cit., 733, 1076 nt. 100; AGUDO RUIZ, *El advocatus fisci*, cit., 120.

13. COPPOLA, *Cultura e potere*, cit., 381.

14. Vid., AGUDO RUIZ, *El advocatus fisci*, cit., 48 ss.

15. JONES, *Il tardo impero romano* (284-602 d.C.), II, cit., 729, 1075 nt. 91; AGUDO RUIZ, *El advocatus fisci*, cit., 51.

16. Cfr. COPPOLA, *Cultura e potere*, cit., 382 nt. 221; AGUDO RUIZ, *El advocatus fisci*, cit., 110.

de duración en el cargo, cuantía que no es especificada. Al cabo de los dos años, el *advocatus fisci* tiene prohibido el ejercicio de la abogacía<sup>17</sup>.

Por otra parte, limita el número de abogados inscritos en la *matricula* del tribunal del *comes Orientis* a cuarenta abogados, treinta para el colegio del *praeses Syriae II*, prohibiendo nuevos ingresos hasta que los abogados alcanzasen dicho número<sup>18</sup>.

En el fragmento 1º, Anastasio excepciona los casos en los que el *advocatus fisci*, después de haber cesado en su cargo, puede ejercer la profesión de abogado, siempre que sea en asuntos propios, de su cónyuge, de su suegro y de su suegra, de su yerno y de su nuera, de sus propios hijos, y de los colonos y siervos que le pertenezcan<sup>19</sup>.

### III. LEGISLACIÓN SOBRE LA *PRAESCRIPTIO FORI*

a) La primera ley sobre la *praescriptio fori* es emitida en Constantinopla, el 15 de marzo del año 502, dirigida a Constantino, *praefectus praetorio Orientis*, recogida en C. I. 3. 13. 7, regula la *praescriptio fori* relativa al ejercicio de *professiones seu negotiationes*.

*Periniquum et temerarium esse perspiciamus eos, qui professiones aliquas seu negotiationes exercere noscuntur, iudicum, ad quos earundem professionum seu negotiationum cura pertinet, iurisdictionem et praerogativas declinare conari. 1. Quapropter iubemus huiusmodi hominibus nec cuiuslibet militiae seu cinguli vel dignitatis praerogativam in hac parte suppetere, sed eos, qui statutis in quacumque militia connumerati sunt vel fuerint seu dignitatem aliquam praetendunt, sine quadam fori praescriptione his iudicibus tam in publicis quam in privatis causis oboedire compelli, ad quorum sollicitudinem professionis seu negotiationis, quam praeter militiam, ut dictum est, exercent, gubernatio videtur respicere, ita tamen, ut ipsi nihilominus iudicibus, sub quorum iurisdictione militia seu dignitas eorum constituta est, procul dubio respondeant. 2. His videlicet, quicumque contra eius tenorem venire temptaverint, militiae cingulo seu dignitatis honore pro tali conamine spoliandis. D. XV k. Mart. Constantinopoli Probo et Avieno cons.*

El principio general *actor rei forum sequi debet* establecido en época clásica y reafirmado en la legislación postclásica<sup>20</sup> que determinaba la competencia del órgano jurisdiccional, tanto en el proceso civil como en el penal, queda derogado por la denominada *praescriptio fori*. La derogación afecta, como afirma Jones<sup>21</sup> a ciertas categorías de causas administrativas reservadas a tribunales especiales y a varias categorías de personas que podían pretender, como demandados, y algunas veces

17. Así, JONES, *Il tardo impero romano (284-602 d.C.)*, II, cit., 729; COPPOLA, *Cultura e potere*, cit., 382; WIELING, *Advokaten im spätantiken Rom*, cit., 459; KASER, *Das römische Zivilprozessrecht (München 1996)* 564; AGUDO RUIZ, *Abogacía y Abogados*, cit., 239 s.; ID. *El advocatus fisci*, cit., 132 s.

18. JONES, *Il tardo impero romano (284-602 d.C.)*, II, cit., 729, 1075 nt. 90; WIELING, *Advokaten im spätantiken Rom*, cit., 430, 453, 459; AGUDO RUIZ, *Abogacía y Abogados*, cit., 227.

19. Así, COPPOLA, *Cultura e potere*, cit., 382 y nt. 220; WIELING, *Advokaten im spätantiken Rom*, cit., 455; AGUDO RUIZ, *Abogacía y Abogados*, cit., 245 nt. 63; ID. *El advocatus fisci*, cit., 132 s.

20. Sobre las fuentes, vid., GARBARINO, *La praescriptio fori nei secoli V e VI: aspetti procedurali, en Legislazione, cultura, prassi dell'Impero d'Oriente in età giustiniana tra passato e futuro. Atti del Convegno (Modena, 21-22 maggio 1998)*, (Milano 2000) 3 ss.

21. JONES, *Il tardo impero romano (284-602 d.C.)*, II, cit., 701; GARBARINO, *La praescriptio fori nei secoli V e VI*, cit., 9 s.

también como actores en causas civiles hacerla valer; y si eran acusados en causas penales, la jurisdicción de un tribunal distinto de aquel de su domicilio o de aquel en el que se hubiera cometido el delito.

En el Bajo Imperio la *praescriptio fori*, que no era desconocida en época del Principado, adquiere unas dimensiones cada vez más amplias en detrimento de la competencia ordinaria, a favor de militares, senadores, funcionarios de toda clase, eclesiásticos<sup>22</sup>. Estos fueros privilegiados, como opina Garbarino<sup>23</sup>, son objeto de una legislación a menudo amplia y oscilante, por no decir caótica, ligada frecuentemente a singulares circunstancias o a puntuales presiones de grupos o categorías, que contribuye a complicar no poco el cuadro de la competencia jurisdiccional ordinaria.

A poner fin a esta situación se dirige la disposición de Anastasio, que excluye la *praescriptio fori* para los procesos relativos al ejercicio de *professiones seu negotiationes*. El emperador prohíbe invocar la *praescriptio fori* a aquella persona que por haber desempeñado un cargo en la administración imperial tuviera derecho a ello, cuando sea demandada por su profesión o por su cargo, tanto en las causas públicas como en las privadas, con la sanción de la pérdida del rango<sup>24</sup>.

b) La segunda ley sobre la *praescriptio fori*, de la que desconocemos el lugar y fecha de publicación, y su destinatario, únicamente sabemos que ocupaba el cargo de *magister militum*, recogida en C. I. 12. 54. 5, regula la *praescriptio fori* de los miembros de su *officium*.

22. Vid., entre otros, JONES, *Il tardo impero romano*, (284-602 d.C.), II, cit., 704 ss.; DE MARTINO, *Storia della costituzione romana*, V (Napoli 1975) 494 s.; GORIA, *La giustizia nell'impero romano d'Oriente: organizzazione giudiziaria*, en *La giustizia nell'Alto Medioevo* (Settimane di Studio del Centro italiano di studi sull'Alto Medioevo, XLII) (Spoleto 1995) 284 ss. Sobre la *episcopalis audientia*, vid., entre otros, VISMARA, *Episcopalis audientia. L'attività giurisdizionale del vescovo per la risoluzione delle controversie private tra laici nel diritto romano en Storia del diritto italiano fino al secolo nono* (Milano 1937); ID. *Ancora sulla <<episcopalis audientia>> (Ambrogio arbitro o giudice?)*, en SDHI, 53 (1978) 53 ss.; JAEGGER, *Justinien et l'episcopalis audientia*, en RHDfE, 38 (1960) 214 ss.; OVALLE FAÜNDEZ, *La audientia episcopalis*, en *Revista Chilena de Historia del Derecho*, 9 (1983) 41 ss.; CUENA, *La episcopalis audientia. La justicia episcopal en las causas civiles entre laicos* (Valladolid 1985); ID. *De nuevo sobre la <<episcopalis audientia>> (a propósito del libro reciente de la profesora Cimma)*, en RFDUC, 16 (1992) 49 ss.; CIMMA, *L'episcopalis audientia nelle costituzioni imperiali da Costantino a Giustiniano* (Torino 1989); CARON, *La competenza dell'<<episcopalis audientia>> nella legislazione degli imperatori romani cristiani*, en *Il diritto romano quale diritto proprio delle comunità cristiane dell'Oriente mediterraneo* (Ciudad del Vaticano 1994) 267 ss.; CREMADES, *Derecho romano, comunidad cristiana y <<episcopalis audientia>>*, en SCDR, 8 (1996) 124 ss.; BUENO DELGADO, *La legislación religiosa en la Compilación justiniana* (Madrid 2015) 228 ss.

23. GARBARINO, *La praescriptio fori nei secoli V e VI*, cit., 2.

24. Así, GARBARINO, *La praescriptio fori nei secoli V e VI*, cit., 10. JONES, *Il tardo impero romano*, (284-602 d.C.), II, cit., 707, afirma que los funcionarios honoríficos que se ocupaban del comercio o hacían de mediadores de inmuebles, debían someterse en las acciones civiles a la jurisdicción de los tribunales ordinarios provinciales. Para GORIA, *La giustizia nell'impero romano d'Oriente*, cit., 296 nt. 126, competentes serían ambos jueces. ROBLES REYES, *La competencia jurisdiccional y judicial en Roma* (Murcia 2003) 42 nt. 102, 132 nt. 351; ID. *Magistrados, jueces y árbitros en Roma. Competencia civil y evolución* (Madrid 2009) 140, afirma que de forma expresa se establece la prohibición de sustraerse a los jueces naturales de las corporaciones. Así, JONES, *Il tardo impero romano*, (284-602 d.C.), II, cit., 706; GORIA, *La giustizia nell'impero romano d'Oriente*, cit., 287; ID. *Giudici civili e giudici militari nell'età giustiniana*, en SDHI, 61 (1995) 448; FRANCIOSI, E., *Riforme istituzionali e funzioni giurisdizionali nelle novelle di Giustiniano*. Studi su Nov. 13 e Nov. 80 (Milano 1998) 37 s. y nts. 41, 43. Cfr. ROBLES REYES, *La competencia jurisdiccional y judicial en Roma*, cit., 111 y nt. 295, para quien la constitución prescribe la excepción de fuero solo para los militares de plantilla.

*Eos, qui in officiis vestris merentes statutorum tantummodo numero inserti sunt, fori praescriptione muniri, ceteros vero, qui supra huiusmodi numerum militare noscuntur, quasi nec militantes et apud illustrissimas praefecturas et apud clarissimos provinciarum rectores de quolibet pulsari et conveniri et sine cinguli praescriptione respondere negotio sancimus.*

Anastasio confirma la *praescriptio fori* también a favor del personal civil del *officium del magister militum*, pero limitado al número de los *statuti* que integran su *officium*, el resto queda sometido a la jurisdicción de las ilustrísimas prefecturas o de los esclarecidos gobernadores provinciales<sup>25</sup>.

#### IV. - LEGISLACIÓN SOBRE LAS *SPORTULAE*.

Entre los años 491 y 518, Anastasio emite cinco constituciones dirigidas a regular las *sportulae* procesales para, en palabras de Puliatti<sup>26</sup>, sustraer la materia del arbitrio de la burocracia imperial.

a) La primera constitución es C. I. 12. 35. 18<sup>27</sup>, de 1 enero del año 492, dirigida a Juan, *magister militum praesentalis*<sup>28</sup>.

25. Así, JONES, *El tardo impero romano*, (284-602 d.C.), II, cit., 706; GORIA, *La giustizia nell'impero romano d'Oriente*, cit., 287; ID. *Giudici civili e giudici militari nell'età giustiniana*, cit., 448; FRANCIOSI, E., *Riforme istituzionali e funzioni giurisdizionali nelle novelle di Giustiniano*, cit., 37 s. y nts. 41, 43. Cfr. ROBLES REYES, *La competencia jurisdiccional y judicial en Roma*, cit., 111 y nt. 295, para quien la constitución prescribe la excepción de fuero solo para los militares de plantilla.

26. PULIATTI, *Nota sull'evoluzione del condono fiscale da Costantino a Giustiniano*, en *Sodalitas. Scritti in onore di Antonio Guarino*, IV (Napoli 1984) 1733.

27. Sobre la constitución vid., entre otros, SAVYJNI, *Storia del diritto romano nel medioevo*, I (Firenze 1844) 77; BETHMANN-HOLLWEG, *Der römische Civilprozess*, III (Bonn 1866) 85; 200; 202; 204; 247; MOMMSEN, *Das römische Militärwesen seit Diocletian*, en *Hermes*, 24 (1889) 265 = *Gesammelte Schriften*, VI (Berlin-Zürich-Dublin 1910) 271 nt. 2; CHIOVENDA, *La condanna nelle spese giudiziali* (Torino 1901) 9, 11; STEINWENTER, *Studien zur römischen Versäumnisverfahren* (München 1914) 187; GROSSE, *Römische Militärgeschichte: von Gallienus bis zur Beginn der byzantinischen Themenverfassung* (Berlin 1920) 161; BIONDI, *Appunti intorno alla sentenza nel processo civile romano*, en *Studi in onore di P. Bonfante*, IV (Milano 1930) 47 = *Scritti giuridici*, II: *Diritto romano. Fonti. Diritto pubblico-penale-processuale civile* (Milano 1965) 454; LEVY, *Von den römischen Anklägervergehen in ZRG*, 53 (1933) 177; PRINGSHEIM, *Römische aequitas deer christlichen Kaiser in Gesammelte Abhandlungen* (Heidelberg 1961) 239; STEIN, *Histoire du Bas-Empire*, II, cit., 197 s.; KARAYANNOPULOS, *Das Finanzwesen des frühbyzantinischen Staates* (München 1958) 174; ZILLETTI, *Studi sul processo civile giustiniano* (Milano 1965) 22; KASER, *Das römische Zivilprozessrecht* (München 1996) 436, 440, 449, 461, 465; PADOA SCHIOPPA, *Ricerche sull'appello nel diritto intermedio* (Milano 1967) 38, 48; CENDERELLI, *Il remedium menzionato in Cons. 5, 6 e gli effetti della pluris petitio in danno di minori*, en *Studi in onore di G. Grosso*, II (Torino 1968) 390; CAPIZZI, *L'Imperatore Anastasio I (491-518)*, cit., 142 s.; MAGGIORE, s.v. *Giurisdizione penale militare*, en *ED*, 19 (1970) 405; WESENER, *Zur Denkform des quasi in der römischen Jurisprudenz*, en *Studi in memoria di G. Donatuti*, III (Milano 1973) 1390; DE MARTINO, *Storia della costituzione romana*, V, cit., 441; ALBANESE, *Le persone nel diritto privato romano* (Palermo 1979) 386; JONES, *El tardo impero romano*, 284-602 d.C., II, cit., 705; VINDÉN, *The Roman Chancery tradition. Studies in the Language of Codex Theodosianus and Cassiodorus Variae* (Göteborg 1984) 108; TEITLER, *Notarii and exceptores. An Inquiry into Role and Significance of the Roman Empire (from the Early Principate to c. 450 A.D.)* (Amsterdam 1985) 79; GORIA, *La giustizia nell'Impero romano d'Oriente*, cit., 286; SORACI, *Rapporti fra potere civile e potere militare nella legislazione processuale tardoantica*, en *Atti dell'Accademia Romanistica Costantiniana. XI Convegno Internazionale in onore de Felix B.J. Wube* (Napoli 1996) 240 s.; FERNÁNDEZ DE BUJÁN, A., *Jurisdicción y Arbitraje* (Madrid 1996) 199 ss.; AGUDO RUIZ, *Nota sobre la jurisdicción militar en C.J. 12. 35. 18*, en *Revista General de Derecho Romano (IUSTEL)*, 12 (2009) 1 ss.

28. Sobre el destinatario de la constitución, cfr. STEIN, *Histoire du Bas-Empire*, II, cit., 83 nt. 1.

2a. *Hoc quoque adiecto, ut pro omnibus quibuslibet expensis ingressus in iudicio duciano faciendi unum tantum solidum nihilque amplius milites vel syndici litigantes dependere compellantur, ut huiusmodi solacium ad commodum ad responsum et eius adiutorum et exceptorum proficiat, nihil sibi usurpare vel suo nomine poscere vel viris devotis principibus, qui ducianum observant iudicum, vel duciana apparitione de praefatis litibus concedendis, ita videlicet, ut super litis expensis in personis etiam eorum, quicumque milites pulsare maluerint, eadem forma servetur. 6. Quoniam vero comperimus quosdam temerario atque iniquo proposito anteriore tempore certos e memoratis militibus tam in iudicio sublimitatis tuae quam apud excelsam magisteriam per Orientem potestatem in accusationem deduxisse et eos eodem tempore ad diversa quoque protraxisse iudicia diversasque super isdem personis isdemque causis et negotiis prolatas fuisse sententias, ne postea nihilo minus tantae contra milites nostros insidiae tantaque confusio querellis, quas eis ingeri contingit, generetur, nemini licere apud sedem magnitudinis tuae accusatione contra militem seu milites praesentales deposita conventionequae oblata eundem vel eosdem milites criminaliter seu civiliter per iussionem virorum spectabilium ducum inquietare, antequam negotium ex priore actione prioreque conventionem finem legitimum sortiatur. 6 a. Idemque versa vice observari, ut, si quidam miles seu milites praesentales iussione viri spectabilis ducis incusati ac moniti fuerint, licentia denegetur agenti postulationem seu accusationem in iudicio tuae sublimitatis contra eundem militem vel eosdem milites deponere. 6 b. Nec si eundem vel eosdem tam criminaliter quam civiliter obnoxius esse firmaverit, facultatem eidem agenti superesse separatis intentionibus suis pro criminalibus quidem iudicium tuae celsitudinis, pro civilibus autem viri spectabilis ducis seu versa vice occupare. 7. Si quis vero ad huiusmodi tam audacissimum tamque aequitati contrarium conamen prosilierit, eum pro pecuniariis quidem negotiis iactura litis et dammorum quae vitio eius contigerunt solutione percelli, pro criminalibus autem quasi calumniatorem convictum legum aculeos sentire.*

Se trata de una amplia constitución dirigida a regular, además de las *sportulae* que los soldados deben pagar en los procesos celebrados ante los tribunales militares, la jurisdicción militar sobre las unidades de los regimientos *in praesentia* acuarteladas en las regiones de Oriente, tanto para las causas criminales como para las civiles, estableciendo que queden sometidas a la jurisdicción de los *duces* del *limes* oriental y de los *magistri militum praesentiales*, que conocen de la apelación de las sentencias dictadas por aquellos, en lugar de someterse a la jurisdicción del *magister per Orientem*, a fin de evitar incómodos y costosos viajes y proveer una más rápida defensa de las fronteras. Con ello Anastasio pretende acabar con una mala práctica consistente en demandar al mismo soldado simultáneamente ante el *magister per Orientem*, ante el *magister militum praesentium* y ante otros tribunales, por las mismas causas, generando insidia y confusión entre los soldados. El juez previo un examen general sumario del contenido del *libellus conventionis*, lo rechaza si hay

un defecto de forma o de contenido, o bien, lo admite, ordenando que el libelo sea remitido al demandado; la orden de comparecer del juez, toma el nombre, en este caso, de *interlocutio* o *dispositio*, a diferencia de la orden pronunciada por el *magister per Orientem*, denominada *sententia* o *praeceptum*<sup>29</sup>. Para Mommsen<sup>30</sup>, los *praesentales* del Este ejercían un cierto control tanto sobre los *magistri* locales como sobre los *duces*. Según Anastasio, cada uno de los *magistri militum praesentales* enviaba anualmente a cada *magister* local uno de sus *apparitores ad responsum* con los *adiutores*, y lo mismo se hacía con los *duces*. En opinión de Jones<sup>31</sup> de esta parte de la constitución emerge el modo indirecto en que ejercitaban su jurisdicción los *magister praesentales*. Ellos destacan en el tribunal del *magister per Orientem* un oficial de conexión (*ad responsum*) el cual provee a la ejecución de los mandatos de emplazamiento y de las sentencias.

Anastasio considera a los soldados como una clase privilegiada que deben gozar de una disminución de las *sportulae* en los procesos, civiles o penales, celebrados ante el tribunal del *dux*. Las tarifas quedan así establecidas: por la citación, al oficial *–ad responsum–* o a su *adiutor*, en las causas civiles o criminales, ya provengan de causas públicas o pertenezcan a ellas, 1 sólido, aunque espontánea y voluntariamente el militar ofrezca mayor cantidad; si se trata de la unidad militar, 2 sólidos. Debe nombrarse un síndico. Por la contestación y la apertura del juicio *–pro ingresso in iudicio–*, al oficial *–ad responsum–* o a su *adiutor* o a su *exceptor*, 1 sólido, sin que puedan tomar nada para sí o pedirlo en su propio nombre o para los *viris principibus* del tribunal del *dux*. Por último, el emperador considera que estas *sportulae* deben aplicarse a la contraparte, a fin de que ambas se encuentren en igualdad de condiciones económicas.

Anastasio permite a los *duces*, en función de la cualidad o cantidad de la causa, decidir entre conocer ellos mismos el litigio o bien remitirlo a un juez delegado, denominado *arbitri*, que deriva sus funciones del magistrado que le ha designado. En este caso la ley guarda silencio sobre las *sportulae*.

b) La segunda constitución es C. I. 12. 20. 6<sup>32</sup> sin fecha ni lugar de publicación, dirigida a Celer, *magister officiorum*.

29. BETHMANN-HOLLWEG, *Der römische Civilprozess*, III, cit., 247; BERTOLINI, *Il processo civile*, III, cit., 135 s.; SCIALOJA, *Procedimiento civil romano*, cit., 375 s.; ÁLVAREZ SUÁREZ, *Curso de derecho romano*, cit., 549 s.; KASER, *Das römische Zivilprozessrecht*, cit., 571. Cfr. PADOA SCHIOPPA, *Ricerche sull'appello nel diritto intermedio*, cit., 48 nt. 22, para quien en esta constitución "*interlocutio*" puede indicar la sentencia decisoria. Sobre el nuevo concepto de *sententia* en el proceso extra ordinem post-clásico, vid. BIONDI, *Appunti intorno alla sentenza nel processo civile romano*, cit., 47 ss.

30. MOMMSEN, *Das römische Militärwesen seis Diocletian*, cit., 265; VINDÉN, *The Roman Chancery tradition. Studies in the Language of Codees Theodosianus and Cassiodorus Varias*, cit., 108.

31. JONES, *Il tardo impero romano (284-602 d.C.)*, II, cit., 75; SCACELLA, *La legislazione di Leone I*, cit., 350 nt. 84.

32. Sobre la constitución vid., entre otros, CHIOVENDA, *La condanna nelle spese giudiziali*, cit., 9; KARAYANNOPULOS, *Das Finanzwesen des frühbyzantinischen Staates*, cit., 174; KASER, *Das römische Zivilprozessrecht*, cit., 558; JONES, *Il tardo impero romano (284-602 d.C.)*, II, cit., 716; DELMAIRE, *Les Institutions du Bas-Empire romain, de Constantin à Justinien*, I. *Les institutions civiles palatines* (Paris 1995) 94, 114.

*Hac saluberrima sanctione decernimus agentes in rebus pro conventionibus et modo sportularum exsecutoribus praebendarum pro quantitate sumptuum, quae circa litigia sibimet ab aliis inferenda vel a se contra alios per semet ipsos seu per ordinandos a se procuratores exercenda convenit ab his agnosci, beneficiis, quae in sacro nostro militantibus ministerio iam pridem per divinas sanctiones indulta sunt, perpotiri, fideiussorem idoneum de eadem schola, non autem extraneum offerre compelli. 1. Ita tamen, ut privilegia, quaecumque centenariis seu ducenariis vel chartulariis seu viris clarissimis principibus post depositam quoque militiam iam per dispositiones principales impertita et nunc usque observata esse noscuntur, intacta inviolataque custodiantur, cum per absurdum perque temerarium sit hanc nostrae pietatis liberalitatem quemquam astuta interpretatione non ad augmentum anteriorum privilegiorum, sed imminutionem convertere concedi. 2. Simili videlicet forma pro matribus et uxoribus eorum nec non etiam liberis sub eorum potestate constitutis nec aliam sortitis vel sortituris militiam nec non etiam servis ad eos pertinentibus servanda. 3. Ita ut in provinciis quoque supra dictae personae degentes simili beneficio perfruantur, sportulas tamen et litium expensas pro tertia superius enarratae quantitatis soluturae. 4. Denarum librarum auri condemnatione aliaque gravissima indignatione his feriendis, quicumque nostra iussa quolibet modo seu tempore violaverint seu violari concesserint.*

Anastasio estable que los *agentes in rebus*, por la citación –*conventio*–, por las tasas a los *exsecutores*, y por los demás gastos del proceso, tanto si actúan como demandantes o si lo hacen como demandados, por sí mismos o por procuradores, pagarán aquellas tarifas establecidas para los funcionarios palatinos - *beneficiis quae in sacro nostro militantibus ministerio*-. Deben de ofrecer fiador idóneo de su misma corporación y no un extraño.

Ratifica los privilegios concedidos por emperadores anteriores a los *centenarii*, *ducenarii*, *chartularii* y *princeps scholae agentum in rebus*, cuando han cesado en el servicio activo<sup>33</sup>.

Dichos beneficios son de aplicación a sus madres, esposas, hijos y esclavos.

Si los anteriores beneficiarios viven en provincias, las tarifas se reducen a la tercera parte de su cuantía.

Por último, Anastasio prevé una multa de 10 libras de oro y otra gravísima pena, que no especifica, en caso de incumplimiento de la ley.

La constitución plantea la duda de si dichos beneficios se extienden a los cinco rangos que componen la *schola* vigente en época del emperador León: 48 *ducenarii*, 200 *centenarii*, 250 *biarchi*, 300 *circitores* y 450 *equites*<sup>34</sup> o solamente a los *centenarii*

33. Los beneficios de los funcionarios palatinos que Anastasio extiende a los *agentes in rebus* son los fijados por León y Zenón en C. I. 12. 25. 4.

34. C. I. 12. 20. 3 pr.

y *ducenarii* más los *chartularii*, expresamente mencionados por Anastasio, sin seguir la prioridad de su grado militar. En nuestra opinión, del tenor de la constitución se puede concluir que beneficiados serían los integrantes de los cinco rangos, por lo que la mención de los *centenarii* y de los *ducenarii* no sería taxativa sino meramente ejemplificativa.

c) La tercera constitución es C. I. 12. 19, 12<sup>35</sup>, sin fecha, dirigida a Celer, *magister officiorum*, considera clase privilegiada a los *illustres proximi sacrorum scri-niorum* y sus familias.

*In sacris scriniis militantes et parientes atque uxores eorum nec non liberos ex sententia tantummodo tuae celsitudinis criminales et civiles intentiones agentium excipere iubemus, insuper etiam colonos seu adscripticios et servos eorum in hac regia urbe degentes eodem beneficio potiri, fidei pro tempore adiutoris viri spectabilis proximi vel unius ex statutis committendos, ita ut, si in provincia quicumque memorialis repertus fuerit, iuratoriae cautioni committatur, etsi non possideat immobilem substantiam, servi nihilo minus et coloni ad eum pertinentes fidei eius tradantur. 1. Modum insuper sportularum ad mediocrem deduci quantitatem et executoribus de schola agentium in rebus attribuendis unum solidum singulos usque ad finem negotii proque ingressu in iudicio tuae magnitudinis quolibet modo faciendo duos solidos et pro editione gestorum exceptoribus dimidiam solidi partem et, si apud arbitrum negotium ventilari contigerit, ipsi quidem arbitro unum solidum et nihil amplius, exceptoribus autem eum observantibus tam pro ipso quod implere videntur ministerio quam pro editione gestorum seu relationis vel definitionis tertiam partem solidi praebere sancimus, nec pro tempore virum spectabilem fisci patronum vel executores, quibus imminendi litibus sollicitudo iniuncta est, quicquam ab his exigere seu profligare concedi, dimidia scilicet expensarum, quas in iudicio tui culminis a memorati personis praebere statuimus, portione in iudiciis provincialibus ab his agnoscenda, ita ut, si de civilibus annonis vel tutela seu curatione vel novi operis nuntiatione litem eos subire contigerit, in maiore quidem iudicio ad similitudinem sumptuum, quos in iudicio eminentiae tuae dependere praecepti sunt, apud virum autem clarissimum praefectum annonae seu fisci patronum urbicae magnificae praefecturae vel architectos pro modo eorum, quae super arbitris et litibus apud eos exercendis superius statuta sunt, solventes expensas nihil amplius agnoscere seu dependere cogantur. 2. Quae omnia custodiri*

35. BETHMANN-HOLLWEG, Der römische Civilprozess, III, cit., 200, 202, 203, 204; CHIOVENDA, La condanna nelle spese giudiziali, cit., 9, 10; COLLINET, La procédure par libelle, cit., 419 ss.; KARAYANNOPULOS, Das Finanzwesen des frühbyzantinischen Staates, cit., 172, 174; KASER, Das römische Zivilprozessrecht, cit., 538 s., 544, 558, 574, 608 s., 638; JONES, Il tardo impero romano, (284-602 d.C.), II, cit., 703, 708, 716, 934; DELMAIRE, Les Institutions du Bas-Empire romain, de Constantin à Justinien, I, cit., 66, 94, 104 s.

*iubemus, sive per se sive per procuratores aut defensores lites exercere maluerint haec, si prolata scriptis sententia moniti sunt. 3. Si vero ex depositione seu aliter quis eorum conventus fuerit, nihil eum vel scrinio viri clarissimi adiutoris vel cuilibet alii nomine sportularum offerre compelli. 3 a. Omnibus ante latis privilegiis postea, quibus per anteriores divorum principum sanctiones defenduntur, in persona tam eorum, qui adhuc militant et qui postea eandem militiam sortiti sunt, quam eorum, qui praedictam militiam gradu vocante iam deposuerunt vel postea deposuerint, servandis, ut eorum commodo ipsi quoque una cum uxoribus et liberis, colonis praeterea et servis propriis perfruantur.*

Anastasio establece que los funcionarios que desempeñan sus servicios en *sacra scrinia* – *proximi sacrarum scriniorum* -, sus padres, sus esposas, sus hijos, sus colonos y sus *adscripticii*, únicamente pueden ser demandados, civil o criminalmente, en virtud de una sentencia del *magister officiorum*<sup>36</sup>. Del mismo beneficio gozan los esclavos de éstos si habitan en la capital, debiendo ser encomendados a la fidelidad del *adiutor*, del *proximus* o de uno de los *statuti*. Si un *memorialis* se encuentra en provincias, prestará caución juratoria<sup>37</sup>, aunque no posea inmuebles, respondiendo del mismo modo por sus esclavos y colonos.

Como observa Goria<sup>38</sup>, el principio en el cual se inspira la legislación es aquél según el cual los miembros de un oficio o de un cuerpo de la administración –y a menudo, curiosamente, también sus familiares y colaboradores- si son demandados por cuestiones civiles, o acusados penalmente, deben siempre ser juzgados (o al menos pueden intentarlo) por el jefe del oficio o del cuerpo al que pertenecen.

Las tarifas varían en función del órgano jurisdiccional, si bien reducidas a una cantidad mínima. Si la causa se sigue ante el tribunal del *magister officiorum* quedan así establecidas: por la citación, al *executor* de la *schola agentium in rebus*, 1 sólido hasta el final del juicio. Por la apertura del juicio – *pro ingresso in iudicio*-, quizá al *exceptor*<sup>39</sup> 2 sólidos. Por la redacción de las actuaciones –*pro editione gestorum*-, al *exceptor*, 1/2 sólido.

Si el juicio tiene lugar en tribunales provinciales, dichas cantidades se reducen a la mitad. Como afirma Collinet<sup>40</sup>, en los tribunales provinciales, el abogado del fisco y los *executores* están autorizados a recibir la mitad de las cantidades que las personas mencionadas deben de pagar en el tribunal del *magister officiorum*.

36. Así, DELMAIRE, *Les Institutions du Bas-Empire romain de Constantin à Justinien*, cit., 25, 94; ZILLETI, *Studi sul processo civile giustiniano*, cit., 22 nt. 47.

37. COLLINET, *La procédure par libelle*, cit., 151 nt. 2, SCARCELLA, *La legislazione di Leone I*, cit., 208 nt. 383, afirma que el mismo espíritu religioso que inspira a Anastasio justifica el recurso a la *cautio iuratoria*.

38. GORIA, *La giustizia nell'Impero romano d'Oriente*, cit., 288.

39. CHIOVENDA, *La condanna nelle spese giudiziali*, cit., 9 y nt. 6, considera que no está claro a quien se pagaría, quizá al *exceptor*. COLLINET, *La procédure par libelle*, cit., 421, considera que se pagaría a los abogados. No se pronuncia DELMAIRE, *Les Institutions du Bas-Empire romain de Constantin à Justinien*, cit., 105.

40. COLLINET, *La procédure par libelle*, cit., 421.

Si la causa se sigue ante un *arbiter*, éste percibe 1 sólido. Por la redacción de las actuaciones, por su lectura o por la sentencia *–pro editione gestorum seu relationis vel definitionis–*, al *exceptor*, 1/3 de sólido. Sin que se les permita al *advocatus fisci* o a los *exsecutores* exigir cantidad alguna.

Las mismas tarifas establecidas para las causas conocidas por un *arbiter*, rigen en el tribunal del *praefectus annonae* de Constantinopla y en aquellos de los *architecti*, jueces en materias especiales<sup>41</sup>.

Estas tarifas se mantienen vigentes ya actúen por sí mismos o ya mediante *procuratores* o *defensores*, siempre que la citación se haya hecho por escrito.

Si por el contrario, la citación se ha realizado oralmente *– depositio –*<sup>42</sup>, nada tiene que pagar a título de *sportulae* al *adiutor* o a otro cualquiera del *scrinium*. Los privilegios anteriores han de ser respetados para los que se encuentran en la actualidad en el ejercicio de sus funciones, para los que en el futuro se incorporen y para los que cesen en el servicio activo junto con sus mujeres, sus hijos, sus colonos y sus esclavos.

Anastasio quiere que exista igualdad entre los litigantes, para lograrla ordena que los privilegios concedidos anteriormente a los *proximi sacrarum scriniorum*, se apliquen igualmente a la contraparte.

Por ello, los *memoriales* disfrutan de estos privilegios no solo cuando actúan ante un tribunal como demandantes, sino también cuando lo hacen como demandados.

Los *memoriales* que han cesado o cesarán en su cargo, y que, por amor al descanso, han fijado su domicilio en provincias, conservarán todos los privilegios concedidos por una ley recientemente promulgada por el emperador, cuyo texto desconocemos.

d) La cuarta constitución es C. I. 12. 10. 2<sup>43</sup>, sin fecha ni lugar de publicación, dirigida a Eusebio, *magister officiorum*.

*Viros spectabiles comites consistorianos et coniunges et liberos, servos quin etiam atque colonos eorum isdem privilegiis tam intentiones ab aliis proponendas excipiendo quam suas contra alios exercendo perfrui, quibus viri clarissimi principes scholae agentium in rebus per sacram pragmaticam sanctionem divae memoriae Zenonis utuntur.*

Anastasio considera a los *comites consistoriani* como una clase privilegiada en materia de *sportulae*, privilegio que extiende también a sus esposas, hijos, esclavos y colonos, ya actúen como demandantes o como demandados. La tarifa que establece es la misma que la de los *illustres*<sup>44</sup> *princeps scholae agentium in rebus*, regulado en

41. CHIOVENDA, La condanna nelle spese giudiziali, cit., 10 nt. 4; JONES, Il tardo impero romano, (284-602 d.C.), II, cit., 703; KASER, Das römische ZivilprozessRecht, cit., 538 s.

42. Así COLLINET, La procédure par libelle, cit., 422 nt. 1.

43. Sobre la constitución, vid., entre otros, BETHMANN-HOLLWEG, Der römische Civilprozess, III, cit., 204; CHIOVENDA, La condanna nelle spese giudiziali, cit., 9; JONES, Il tardo impero romano, (284-602 d.C.), II, cit., 726; KASER, Das römische ZivilprozessRecht, cit., 558; ORESTANO, Ius singulare e privilegium in diritto romano. Contributo storico-dommatico, en Scritti, I (Napoli 1998) 130.

44. COLLINET, La procédure par libelle, cit., 151 nt. 2; TRISCIUOGLIO, La disciplina sulle sportulae

la pragmática sanción de Zenón, del año 484<sup>45</sup>, recogida en C. I. 12. 21. 8, dirigida a Juan, *magister officiorum*.

*Multis devotissimae scholae agentum in rebus additionibus permoti viros clarissimos eiusdem scholae principes, qui finitis militae stipendiis exeunt, quotiens ex maioris iudicis sententiis ipsi vel eorum coniuges aut liberi vel servi aut coloni sive per se sive per procuratores conveniantur, non amplius quam unum solidum exsecutoribus sportularum nomine praebere compelli apparitoribus vicarianis seu praesidialis iudicii non nisi tertia parte solidi tantum praestenda. 1. Nullasque eisdem concussionibus aut vexationibus in praebendis fideiussoribus ingeri, sed eos fideiussores quos locorum defensor existimaverint dare, ita videlicet, ut pro tenore generalium edictorum ii, qui vel in sacratissima urbe vel in provinciis immobiles possident facultates, iuratoriae cautioni et substantiae suae credantur. 2. Hoc etiam adiciendo, ut numquam nisi ex sententia in scriptis prolata penitus moneantur. 3. Ad similitudinem insuper aliorum officiorum, quotiens civiles vel criminales contra eosdem cognitiones moventur, exsecutorem quidem negotii usque ad finem litis civilis seu criminalis unius esse solidi praestatione contentum. 4. Et pro insinuandis nostrae serenitatis apicibus vel simplici contra obnoxius eorum postulatione deponenda binos solidos ab his vel coniugibus eorum praebere. 5. Et quotiens exemplaria postulantur, ii quorum interest accepto solido quod petitur praebere non differant. 6. Pro implendis vero monumentis, unde conveniendi tribuitur exsecutoribus facultas, non ultra quam tres solidos quibus competit impertiri praecipimus. 7. Arbitro vero non amplius quam solidum et fisci patronis dimidiam solidi partem, notariis vero tertiam usque ad finem, sicut dictum est, causae praestare; super editione quoque chartularum solidi partem dimidiam praebere. 8. Quod si non apud arbitrum, sed in competentibus iudiciis maioribus cognitio celebretur, inducendi quidem negotii gratia non nisi quattuor solidos eosdem viros clarissimos erogare, gestoribus vero excipiendorum causa duos tantummodo solidos dare et nullius ultra supra scriptas quantitates cuilibet alteri praestandi sumptus exactione vexari. 9. His omnibus locum habentibus, sive ipsi aliis litem ingerunt sive ab aliis pulsantur.*

Ante las reiteradas peticiones de la *schola de agentum in rebus*<sup>46</sup>, Zenón regula detalladamente las *sportulae* que vienen obligados a pagar los *principes agentum*

processuali fra Occidente goto e Oriente romano (secoli V-VII), en Ravenna Capitale. Uno sguardo ad Occidente romani e goti – Isidoro di Siviglia (Repubblica di San Marino 2012) 163 nt. 11.

45. DELMAIRE, Les Institutions du Bas-Empire romain, de Constantin à Justinien, ci., 114 nt. 55, data la constitución en el año 483.

46. ARIAS BONET, Los *agentes in rebus*. Contribución al estudio de la policía en el Bajo Imperio romano, en AHDE, 27-28 (1957-1958) 205, destaca como la expresión *devotissimae scholae agentum in rebus* revela expresamente la gran adhesión de la *schola* al emperador.

*in rebus* o los miembros de sus familias cuando son demandados en un proceso *per libellum*<sup>47</sup>. Las cantidades a percibir por los distintos funcionarios intervinientes varían en función del órgano jurisdiccional.

Si la causa se sigue ante el tribunal del *magister officiorum*, las *sportulae* a pagar a los *executores* se limitan a 1 sólido, desde el inicio hasta el final del proceso, privilegio que se extiende a sus esposas, hijos, esclavos y colonos, ya actúen por sí mismos o por medio de procuradores. Al *apparitor* del vicario o del tribunal del presidente de la provincia, 1/3 de sólido únicamente.

Los fiadores serán prestados y considerados válidos según el criterio del *defensor locorum*<sup>48</sup>, sin concusiones ni vejaciones. De acuerdo con lo establecido en edictos generales, aquellos que posean bienes inmuebles en la capital o en provincias prestarán solamente la *cautio iuratoria*<sup>49</sup>.

Los *principes agentum in rebus* solamente pueden ser citados en virtud de una sentencia emitida por escrito.

A semejanza de otros *offices*, en todas las cuestiones civiles o criminales que contra ellos se promuevan, el *executor negotii* percibirá 1 sólido hasta el final del proceso.

Por la insinuación del rescripto imperial —*insinuandi nostra serenitas apices*— o por proferir la *postulatio simplex*<sup>50</sup> contra aquellos que están obligados, paguen ellos o sus mujeres 2 sólidos al *exceptor*.

Por las copias de los actos del proceso —*exemplaria*—, el *exceptor* percibe 1 sólido.

Por la redacción de los documentos de los procesos verbales —*pro implendis vero monumentis*— que atribuyen a los *executores* la facultad de citar a quien corresponda, 3 sólidos, quizá pagados a los escribientes del *officium* del *magister officiorum*<sup>51</sup>.

Si conoce un *arbiter*, éste percibe 1 sólido<sup>52</sup>; el *patronus fisci*, ½ sólido; el *notarius*, 1/3 de sólido, hasta el final de la causa; si recoge por escrito las actuaciones procesales —*editio chartularum*—, la tarifa es de ½ sólido.

Si la causa tiene lugar ante un tribunal superior, como el del prefecto del pretorio, la tarifa aumenta para los *viri clarissimi*: por la contestación de la demanda y la apertura del juicio —*inducendi negotii gratia*—, el *exceptor* percibe 4 sólidos; 2 más por la redacción de las actuaciones procesales; para los otros funcionarios que participan en el proceso, rigen las cantidades fijadas anteriormente.

47. ZILLETI, Studi sul proceso civile giustiniano, cit., 22 nt. 47.

48. COLLINET, La procédure par libelle, cit., 413 nt. 2, considera que es la autoridad municipal, denominada comúnmente *defensor civitatis*.

49. En opinión de SCARCELLA, La legislazione di Leone I, cit., 208 y nt. 383, el reconocimiento legislativo de la *cautio iuratoria* se justifica por el mismo espíritu religioso que inspira al emperador León. DELMAIRE, Les Institutions du Bas-Empire romain de Constantin à Justinien, cit., 115.

50. COLLINET, La procédure par libelle, cit., 414, considera necesario la existencia de un rescripto imperial.

51. Asi, COLLINET, La procédure par libelle, cit., 414.

52. En opinión de CHIOVENDA, La candanna nelle spese giudiziali, cit., 10, los derechos que perciben los árbitros, suponen una excepción al principio, siempre vigente, de que el juez no podía recibir cantidad alguna de las partes, prohibición que tenía como sanción la nulidad de la sentencia por venal.

Por último, Zenón dispone que toda esta reglamentación será de aplicación tanto si los *principes agentum in rebus* actúan como demandantes o si lo hacen como demandados<sup>53</sup>.

e) La quinta constitución es C. I. 2. 7. 22. 3, del año 505, dirigida a Constantino, *praefectus praetorio*.

*Pro sportulis praeterea modum, quem notitia nobis porrecta declarat, tam pro his quam pro colonis et servis eorum custodiri, neminique praebere licentiam eundem modum circa sportularum exactionem contra eos excedendi.*

Anastasio considera clase privilegiada a los *fisci advocati*. Hace referencia a una tarifa que le ha sido presentada y aprobada, que recoge las *sportulae* que deben pagar los *advocati fisci*, sus colonos y sus esclavos cuando sean demandados, desconocemos el contenido de dicha tarifa, pues no ha llegado hasta nosotros.

Además los *advocati fisci*, sus colonos y sus esclavos únicamente pueden ser citados en la capital por mandato del prefecto del pretorio, en provincias por sentencia del *comes Orientis*.

La citada ley, es reproducida en el año 517, con algunas modificaciones. La primera parte reproduce literalmente la ley del 505. La segunda parte mantiene que los *advocati fisci*, sus colonos y sus esclavos únicamente pueden ser citados en la capital por mandato del prefecto del pretorio; modifica, sin embargo, la competencia del *comes Orientis* en favor del *praeses provinciae* de aquella donde habiten, que deberá citarles también por sentencia.

f) La sexta y última constitución del emperador Anastasio en materia procesal es C. I. 7. 51. 6<sup>54</sup>, sin fecha ni lugar de publicación, dirigida a Esteban, *magister militum*, que extiende con carácter general los privilegios que en materia de *sportulae* disfrutaban las clases privilegiadas a sus adversarios.

*Cum quidam per leges sacrasque constitutiones, alii per speciales largitates sibi praestituta privilegia praetendunt tam super sportulis pro conventionibus usque ad certam quantitatem praebendis quam super expensis litium vel minuendis vel penitus non agnoscendis, per hanc legem decernimus, ut, quicumque huiusmodi privilegio munitus est vel postea talem praerogativam quolibet modo meruerit, sciat, et si quos ipse utpote obnoxios sibi pro quacumque criminali vel civili causa constitutos in accusationem deduxerit, hos nihilo minus isdem privilegiis potituros, quoniam non est ferendum eos, qui praefatas praerogativas, ut ante latum est, praetendunt, aliquid plus ab adversariis suis quaerere concedi, quam ipsi*

53. COLLINET, La procédure par libelle, cit., 413, considera que el estilo del párrafo 9, un ablativo absoluto, puede inducir a pensar en una interpolación por la influencia de la ley de Anastasio recogida en C. I. 12. 19. 12. 5.

54. Sobre la constitución, vid., entre otros, BETHMANN-HOLLWEG, Der römische Civilprozess, III, cit., 204; CHIOVENDA, La condanna nelle spese giudiziali, cit., 61; ORESTANO, Ius singulare e privilegium, cit., 138; VALIÑO, A., A propósito de la condena en costas en el derecho justinianeo, en RIDA, 50 (2003) 425.

*ab aliis pulsati facere patiantur, ita scilicet, ut haec forma modis omnibus observetur super privilegiis per liberalitates vel generaliter quibusdam officiis aut scholis seu dignitatibus vel specialiter certis personis praestitis vel postea praebendis, sive hoc ipsum expressim principalibus dispositionibus vel adfatibus insertum sive praetermissum sit vel fuerit.*

El superavit económico y financiero de las cuentas del Imperio logrado por Anastasio le permite establecer que aquellos que en virtud de un *privilegium* o *praerogativa*<sup>55</sup>, gozan de exención total o parcial de las *sportulae*, bien en las citaciones o bien en los gastos en su conjunto, tanto en causas civiles como criminales, no pueden exigir a sus adversarios más de lo que ellos vienen obligados a pagar. Con esta ley, el emperador establece un principio general aplicable a todos los litigantes, demandantes o demandados, tanto para las causas civiles como criminales, dirigido a suprimir las desigualdades económicas que las *sportulae* pueden generar a uno de los litigantes e incidir negativamente en la defensa de sus derechos.

Como hemos visto, la legislación de Anastasio contiene una amplia regulación de las *sportulae* que deben ser abonados a los distintos funcionarios intervinientes en diferentes tribunales por parte de ciertas clases privilegiadas, durante y después del cese en su cargo, como los *milites*, los *agentes in rebus*, los *ministeriani et castresiani*, el *princeps scholae agentum in rebus*, los *comites consistoriani* y los *scriniorum proximi*, dichos privilegios se extienden a sus padres, esposas, hijos, esclavos y colonos. Cada una de estas categorías privilegiadas lo es en una medida distinta. En opinión de Chiovenda<sup>56</sup>, es una cuestión de difícil solución, determinar si esta diversidad tiene una causa cronológica, o depende de un distinto grado de favor que se ha querido otorgar a los miembros de las distintas clases.

## V. LEGISLACIÓN SOBRE LA PRESCRIPCIÓN CUARENTENAL

En el año 491, Anastasio publica en Constantinopla una importante constitución recogida en C. I. 7. 39. 4, dirigida a Matroniano, *praefectus praetorio*.

*Omnes nocendi quibuslibet modis artes omnibus amputantes cunctas quidem temporales exceptiones, fuissent enumeratae, cum suo robore durare et suum cunctis, quibus competunt vel in posterum praeteritarum praescriptionum vel verbis vel sensibus minus continetur, implentes per hanc in perpetuum valituram legem sancimus, ut, si quis contractus, si qua actio, quae, cum non esset expressim saepe dictis temporalibus praescriptionibus concepta, quorundam tamen vel fortuita vel excogitata interpretatione saepe dictarum exceptionum laqueos evadere posse videatur, huic saluberrimae nostrae sanctioni succumbat et quadraginta curriculum annorum procul dubio sopiatur, nullumque ius privatum vel publicum in*

55. Sobre el significado de *privilegium* y *praerogativa*, vid. ORESTANO, *Ius singulare e privilegium*, cit., 443 s.

56. CHIOVENDA, op. cit., 10.

*quacumque causa in quacumque persona, quod praedictorum quadraginta annorum extinctum est iugi silentio, moveatur. 2. Sed quicumque super quolibet iure, quod per memoratum tempus inconcussum et sine ulla re ipsa illata iudiciaria conventionione possedit, superque sua condicione, qua per idem tempus absque ulla iudiciali sententia simili munitione potitus est, sit liber et praesentis saluberrimae legis plenissima munitione securus. D. IIII k. Aug. Constantinopoli Olybrio cons.*

Anastasio, confirma las prescripciones ya existentes, pero introduce una prescripción subsidiaria cuarentenal a aplicar a todas las acciones que todavía permanecen perpetuas<sup>57</sup>.

---

57. Sobre la prescripción cuarentenal, vid., por todos, AMELOTTI, La prescrizione delle azioni in diritto romano (Milano 1958) 17 nt. 42, 78 nt. 180, 127 nt. 62, 166 nt. 171, 201 nt. 285, 214 nt. 7, 230 ss., 242.