

*Ejecutoria de la Suprema Corte de Justicia.*

México, Abril veinticinco de mil ochocientos setenta y dos.

Visto el juicio de amparo que en 3 de Marzo último promovió ante el juez 2º de Distrito de esta capital, Dª Manuela Mijango por su hijo Francisco Rosales Lopez, alegando: que el ciudadano gobernador del Distrito federal había sacado del Tecpan de Santiago y consignado á dicho Rosales Lopez, joven que solo ha cumplido quince años de edad, á servir en calidad de tambor en la banda del batallón núm. 26 de infantería de línea, violando con ese procedimiento las garantías que otorga la Constitución federal, en sus artículos 5º 13 y 14. Visto el informe del gobernador, autoridad responsable del acto que se reclama, exponiendo que destinó á Francisco Rosales Lopez al servicio de las armas por sus malos antecedentes, y con la autorizacion que ha recibido del ministerio de la guerra en virtud del decreto de 2 de Diciembre de 1871, sobre suspensión de garantías y facultades concedidas al poder ejecutivo. Vista la prueba de la edad que se alega por parte del quejoso; los pedimentos del promotor fiscal, sosteniendo la procedencia en derecho del recurso intentado, las demas constancias de autos; y la sentencia del juez 2º de Distrito que concede el amparo, teniendo en consideracion que Rosales Lopez es menor de 18 años y que como tal, la fraccion 4ª del art. 35 de la Constitución de la República lo exime del servicio de las armas, sin que pueda serle aplicable la ley citada de Diciembre de 1871 que nada dispone sobre aquella mension, y que suponiendo un estado distinto de la menor edad, no afecta á esta en sus disposiciones relativas á las garantías individuales.

Con apoyo de la ley de 20 de Enero de 1869 se resuelve lo siguiente; por sus propios legales fundamentos, es de confirmarse y se confirma la sentencia que pronunció el juez 2º de Distrito de México á 20 del

presente mes de Abril declarando: que la justicia de la Union ampara y protege á Francisco Rosales, por violarse en su persona en el caso y con su consignacion al servicio de las armas, la garantía que otorga el art. 5º de la Constitución general, segun la fraccion 4ª del 35.

Devuélvase sus actuaciones con copia certificada de esta sentencia para los efectos consiguientes; publíquese y archívese á su vez el toca.

Así por unanimidad de votos lo decretaron los CO. Presidente y Ministros que formaron el tribunal pleno de la Corte Suprema de Justicia de los Estados Unidos Mexicanos y firmaron.—*S. Lerdo de Tejada.*—*Pedro Ogazen.*—*José Arteaga.*—*J. M. Lafragua.*—*Pedro Ordaz.*—*Ignacio Ramirez.*—*M. Anza.*—*S. Guzman.*—*Luis Velazquez.*—*M. Zavala.*—*José García Ramirez.*—*Luis Mª Aguilar*, secretario.

Son copias. México, Abril veintiseis de mil ochocientos setenta y dos.—*Lic. Agustín Peralta*, oficial mayor.

## CRIMINAL.

*Causa instruida en el juzgado de Distrito del Estado de Hidalgo, contra D. Gabriel Berny por peculado.*

PEDIMENTO DEL CIUDADANO PROMOTOR FISCAL DEL JUZGADO DE DISTRITO.

C. Juez de Distrito.

El promotor fiscal, formalizando la acusacion contra D. Gabriel Berny procesado por delito de peculado, dice: que el delito de que se trata está plenamente demostrado por las confesiones del reo, tanto en su declaracion preparatoria como al contestar los cargos que se le hicieron; y aunque está atacado de enagenacion mental, segun los facultativos que últimamente lo han reconocido, se encuentra en la actualidad en

un periodo de lucidez suficiente para hacer las declaraciones necesarias.

Las declaraciones de Berny, están administradas en el reconocimiento que hizo de los documentos de fojas 1 y 2 de la causa, y de las cartas de fojas 24 á 27, así como por las declaraciones de los testigos ciudadanos Fermín Viniegra, Vicente Guivari y D<sup>a</sup> Felipa Olaco.

De la liquidacion formada por el mismo Berny al hacer entrega de la administracion subalterna de papel sellado de Actópan en Octubre del año anterior, resulta que tuvo en dicha oficina un deficiente de mil treinta y cinco pesos ochenta y seis centavos (ps. 1035, 86 cs.) De estos debían deducirse ciento diez que adeuda la señora Olaco, procedentes de aquella renta; y aunque ese juzgado dispuso que dicha señora los enterase á la administracion subalterna de Actópan, es un hecho que hasta ahora no lo verifica. En consecuencia, Berny es el solo responsable por toda aquella suma.

La Real orden de 14 de Marzo de 1807 termina la pena que debe imponerse á los que mal versaren los caudales públicos, y esta pena no solo debe ser personal, sino tambien pecuniaria.

Pero Berny se encuentra atacado de locura, y segun los facultativos, su permanencia en la cárcel debe serle muy perniciosa á su salud. De aquí viene la consideracion de si por esta circunstancia podrá quedar impune del delito que cometió.

El promotor cree que no debe haber tal impunidad, y le parece que el medio de que esto se consiga es que se mande á Berny á un hospital de dementes, de la capital de la República, por no haberlo en esta, donde á la vez que extinga la condena que se le imponga, se pueda atender al restablecimiento de su salud.

En consecuencia, el promotor acusa formalmente á D. Gabriel Berny por defraudacion al erario federal, de mil treinta y cinco pesos ochenta y seis centavos; y en

fundamento de la real orden citada, concluye con las siguientes proposiciones que somete á la aprobacion de ese juzgado:

Primera; se impone á D. Gabriel Berny la pena de dos años de prision por el delito de peculado porque ha sido procesado.

Segunda; esta pena será un descuento del tiempo que ha estado preso; y si el reo satisficiera dentro de tres meses al erario la cantidad defraudada, quedará aquella pena reducida á la destitucion del empleo que tenia, é inhabilidad perpétua para obtener otro.

Tercera; la prision que en defecto de pago se imponga á Berny, deberá sufrirla en un hospital de dementes, en la capital de la República, para que á la vez se atienda á su curacion.

Cuarta; para que el erario no sufra la pérdida de la cantidad defraudada, compútese testimonio del documento de fojas 1<sup>a</sup> de la causa, de la declaracion preparatoria y confesion con cargos del reo, y líbrese oficio al C. administrador subalterno de Actópan, para que con estos datos represente al erario federal en el juicio de testamentaria del finado D. Ignacio Berny, pendiente en el juzgado de 1<sup>a</sup> instancia de aquel partido, encargándole que active en lo posible la terminacion de aquel juicio, y participe periódicamente á este juzgado el estado que guardare. La representacion del administrador subalterno de que se trata, será solo en defecto de pago de Berny, y el mismo administrador consultará á este juzgado las dudas que le ocurran para el cumplimiento de la comision que se le encarga.

Pachuca, Marzo veinte de mil ochocientos setenta y uno.—*Rafael Villegas.*

*Sentencia del O. Juez de Distrito.*

Pachuca, Abril catorce de mil ochocientos setenta y uno.

Vista esta causa instruida contra Gabriel Berny natural de México y vecino de Actópan, casado de treinta y nueve años de edad, por peculado, y

## Considerando:

Primero; que este delito se hace consistir en haber dispuesto en su provecho de la cantidad de mil treinta y cinco pesos ochenta y seis centavos, correspondientes á la renta de papel sellado de que era administrador.

Segundo; que de autos resulta suficientemente comprobada la existencia del delito y la responsabilidad del reo.

Tercero; que éste no tiene otros intereses para indemnizar á la hacienda pública, que un crédito en la testamentaría de D. Ignacio Berny radicada en el juzgado de letras de Actopan, y el de ciento diez pesos contra D<sup>a</sup> Felipa Olaco; y

Cuarto; que el acusado fué ya separado de su empleo. Con fundamento de la real orden de 14 de Marzo de 1807 y en atencion á la enfermedad del reo, se condena á D. Gabriel Berny por el delito de peculado á inhabilidad perpétua para desempeñar algun otro empleo de la federacion, y á dos años de prision con descuento, si no reintegra la suma de que es responsable dentro de tres meses contados desde que la presente cause ejecutoria. Con insercion del pedimento fiscal de fojas 51, en lo conducente y de los documentos y diligencias á que se refiere, librese exhorto al C. juez letrado de Actopan para que se sirva notificar al ciudadano administrador de papel sellado de dicha poblacion, gestione ante el referido juzgado, el pago de lo que la testamentaría de D. Ignacio Berny adeuda al reo. Recuérdese al mencionado juez, la devolucion del exhorto que se le ha dirigido sobre embargo de bienes de D<sup>a</sup> Felipa Olaco por la cantidad que adeuda al procesado, y llegado que sea, pásese al promotor para que promueva lo que convenga. Hágase saber, y con citacion de las partes y nombramiento de defensor para las ulteriores instancias, remítase esta causa al superior tribunal de Circuito. Librese oficio al C. ministro de Justicia para que se sirva mandar que el reo sea conducido

á una casa de dementes de la capital, donde al mismo tiempo que se atienda á su salud guarde su prision á disposicion del tribunal de Circuito. Así sentenció y firmó el C. juez de Distrito Lic. Miguel Mejía. Doy fé.—*Miguel Mejía.—F. Briseño.*

*Pedimento del C. Promotor fiscal del tribunal de Circuito.*

El fiscal dice: que seguida en el juzgado de Distrito del Estado de Hidalgo, causa criminal contra D. Gabriel Berny, por haber tomado mil y tantos pesos pertenecientes á la renta del papel sellado de que era administrador subalterno en Actopan, se pronunció sentencia definitiva, y condenó al reo á sufrir la pena de dos años de prision, interponiéndose al recurso el recurso de alzada que fué admitido. En esta superioridad, el defensor no ha podido negar el hecho fundamental, como tampoco lo negó el de primera instancia; limitándose por lo mismo, uno y otro á proponer consideraciones tomadas, ahora de los motivos que impulsaron á su cliente á echar mano de los fondos federales que en su poder tenia, ora de su actual situacion y enfermedad mental, ora en fin del carácter de su nombramiento y del que deba darse al delito cometido. El fiscal quisiera poder atender á los dos primeros capítulos para en ellos fundar este pedimento; pero el ministerio que ejerce se lo veda, cuando le manda hacerle en justicia, por cuyo motivo se ocupará del último punto de que se encarga el defensor, para definir claramente el carácter de Berny respecto del gobierno y deducir si aquel es reo de peculado, ó solo de abuso de confianza, como dependiente particular del administrador que lo nombró.

Ademas de otras varias disposiciones, la circular núm. 35 de 31 de Mayo de 1856, establece que los administradores principales como responsables del buen servicio de la renta en sus respectivas demarcaciones,

tienen el derecho de nombrar á sus subalternos, y en consecuencia expidan despachos en forma á los administradores subalternos, en el papel sellado correspondiente, y á los fieles igualmente por la propuesta que presenten los mismos administradores subalternos, que son los inmediatos gefes, y ademas responsables por su manejo; y por la número 68 de 16 de Febrero de 1870, y otras que cita, se vé que á juicio y voluntad de los administradores principales, queda la caucion de los administradores subalternos, como que los primeros son los inmediatos responsables, aunque para reintegrarse tengan ó ejerciten los mismos derechos de la Hacienda pública.

Esto seria por sí bastante para declarar reo de peculado á Berny; pero tambien debe tenerse en cuenta que al tomar el dinero sabia que pertenecia al fisco: que en el desempeño de su encargo aun usaba del sello oficial; y que se consideraba empleado de la renta, siquiera en la escala inferior. No era pues, un dependiente particular, ni le faltó el conocimiento necesario para eximirse del cargo que se le ha hecho, aunque por otra parte esté viva la responsabilidad pecuniaria del que lo nombró; y por tanto el fiscal pide al tribunal, se sirva confirmar la sentencia de 1ª instancia que está fundada en juicio.

México 13 de Noviembre de 1871—  
*Salazar Jimenez.*

#### *Sentencia del Tribunal de Circuito.*

México, Noviembre veintinueve de mil ochocientos setenta y uno.

Vista esta causa instruida contra D. Gabriel Berny por peculado; la sentencia de 14 de Abril del presente año en que el ciudadano juez de Distrito del Estado de Hidalgo con fundamento de la real órden de 14 de Marzo de 1807 y en atencion á la

enfermedad del acusado Berny; lo condenó á inhabilidad perpétua para desempeñar algun otro empleo de la federacion y á dos años de prision con descuento, si no reintegra la suma de que es responsable dentro de tres meses contados desde que la sentencia caúse ejecutoria; la apelacion interpuesta por el acusado; lo pedido por el C. fiscal y por el defensor en su respectivo escrito; las diligencias practicadas en esta instancia para aclarar la realidad de la enfermedad de dicho acusado; con lo demas que se tuvo presente y ver convino.

Considerando:

Primero; que del Estado fojas 1 de la causa y de las declaraciones y cartas de D. Gabriel Berny, consta que dispuso para sus propios gastos de la suma de 1035 pesos y 86 centavos de la renta del Papel Sellado, que tenia á su cargo, como administrador del ramo en Actopan.

Considerando:

Segundo; que Berny tomó esos caudales con pleno conocimiento de su carácter de públicos, y con deliberacion de apropiárselos, por lo cual cometió un verdadero peculado ó incurrió en las penas que impone la real órden de 14 de Marzo de 1807; sin que pueda servirle de excusa, el ánimo que dice tenia de pagar dicha suma y la creencia ó esperanza de que pronto podia verificarlo, porque la misma órden rechaza esa excepcion, y aun la de que los caudales extraídos sean efectivamente aprontados.

Considerando:

Tercero; que de la cantidad sustraída solo se habian recobrado ciento diez pesos, á la vez que se pronunció la sentencia de 1ª instancia, y de consiguiente que puede y debe aplicarse á Berny en todo su rigor la repetida real órden, porque si ella dispone que se tome en consideracion la circunstancia de que sean devueltos los caudales malversados dentro de tres meses, para limitar el castigo á la destitucion ó inhabilidad, manda asimismo que ese término se cuente

desde que se descubra la quiebra; y la de que se trata se descubrió desde 9 de Octubre de 1870 fecha en que Berny entregó la administracion, segun consta del Estado respectivo (fojas 1 de la causa) es decir, seis meses y dias antes de que se pronunciara el citado fallo: que está fechado en 14 de Abril de 1871 (fojas 56).

Considerando:

Cuarto; que si bien parece, que antes de dar el fallo; convendría esperar el resultado del juicio mandado entablar contra la testamentaria de D. Ignacio Berny, pues solo así podría saber el monto del desfaldo que sufre la nacion, y proporcionar la pena segun las prescripciones de la real Orden, la sala no cree necesario suspender su resolucion, lo que podría ceder en perjuicio del acusado, porque suponiendo que se perdiese toda la cantidad sustraída, juzga que Berny quedará suficientemente castigado imponiéndole el mínimum de la pena corporal, señalada por aquella ley y del que en ningun caso podría bajar.

Considerando por último; que la poca salud del reo, no permite que se lo remita á presidio y que tampoco puede extinguir su condena en el hospital de dementes; ya porque no es un establecimiento de penalidad, ya por el perjuicio que al mismo reo pudiera resultar, atenta su propension á la locura. Por todo lo espuesto y con fundamento de la real Orden tantas veces citadas y de la ley octava título 31 partida 7ª.

Primero; se reforma el fallo de primera instancia en la parte que previene que sufra el reo la pena de prision á que lo condenó solo en el caso de que no reintegre la suma de que es responsable, dentro de tres meses contados desde que la sentencia cause ejecutoria y se condena desde luego á D. Gabriel Berny, á dos años de prision que extinguió, pague ó no el dinero, en la cárcel de Actopam, con descuento de la que efectivamente haya sufrido, cuando se ejecutorie el presente fallo.

Segundo; se confirma el de primera ins-

tancia en la parte que condenó á Berny á la inhabilitacion perpétua para obtener otro empleo de la federacion; y á fin de que la pena se haga efectiva, se remitirá copia de este fallo al ciudadano ministro de hacienda.

Tercero; remítanse así mismo al ministro testimonio de la declaracion de D. Baltasar Peimbert de fojas 4 vuelta y siguiente para los efectos á que haya lugar en cuanto á la responsabilidad que resulta al mismo Peimbert, por no haber impedido á tiempo, el mayor quebranto de los caudales federales:

Cuarto; hágase saber esta sentencia á las partes y con lo que dijeron dése cuenta, para proveer lo correspondiente á su ejecucion. Así por mayoría lo proveyeron los ciudadanos Presidente y Magistrados que forman la primera sala del tribunal superior de Justicia del Distrito y fungiendo como de Circuito.—*Manuel Posada.*—*Pablo M. Rivera.*—*José Mª Herrera y Z.*—*Telésforo Barroso.*—*José Mª Guerrero.*—*Cirio P. de Tagle*, secretario.

#### *Pedimento del C. Procurador general de la Nacion*

El procurador general de la nacion dice: que en el juzgado de Distrito del Estado de Hidalgo se siguió causa contra D. Gabriel Berny por peculado cometido en los productos de la renta de papel sellado que estaban á su cargo como administrador subalterno del ramo en la villa de Actopam. Segun liquidacion practicada por él mismo y de que hay en autos las respectivas constancias aparece quebrado en la suma de mil treinta y cinco pesos treinta y seis centavos que él mismo asegura haber prestado una parte á otras personas, y dedicada otra parte para cubrir las necesidades de su familia. Se practicaron varias diligencias para asegurar bienes de Berny que bastasen á cu-

brir sus adeudo; pero estas hasta la terminacion del proceso no habian dado resultado satisfactorio.

El juez de Distrito en atencion á que D. Gabriel Berny está convicto y confeso del delito de peculado, lo condenó á inhabilidad perpétua para desempeñar empleos de la federacion, y á dos años de prision si no reintegraba dentro de tres meses la cantidad de que apareció responsable. Dispuso ademas que se librase exento al juez de letras de Actopam para que notificase al administrador de papel sellado que gestionase con empeño el pago de una cantidad que la testamentaria de D. Ignacio Berny adeuda al reo, y el embargo de los bienes de D<sup>a</sup> Felipa Olaco.

El tribunal de Circuito de esta capital reformó la sentencia de primera instancia en la parte en que impone al reo la pena de prision, para el solo caso en que no reintegre la cantidad de que aparece responsable; é impuso la misma pena de dos años de prision sin condicion ninguna disponiendo que la extinga en la cárcel de Actopam, y confirmó la dicha sentencia en la parte en que condena á Berny á inhabilidad perpétua para obtener empleos de la federacion. Dispuso ademas se mandase al ministerio testimonio de la declaracion de D. Baltazar Peimbert, para los efectos á que haya lugar en cuanto á la responsabilidad que le resulta por no haber impedido á tiempo el mayor quebranto de los caudales federales.

A juicio del que suscribe, el fallo de segunda instancia es estrictamente justo y muy legales y atendibles los fundamentos en que se apoya. Por esos mismos fundamentos, pide sea confirmada en todas sus partes. México, Enero doce de mil ochocientos setenta y dos.

*Ejecutoria de la Suprema Corte de Justicia.*

México, Enero veinticinco de mil ochocientos setenta y dos.

Vista la causa instruida en el juzgado de Distrito de Hidalgo y en la 1<sup>a</sup> sala del Tribunal superior de México, funcionando como tribunal de Circuito, contra D. Gabriel Berny por peculado, como administrador de la renta de papel sellado en Actopan, las diligencias practicadas y las sentencias que se han pronunciado en 1<sup>a</sup> y 2<sup>a</sup> instancia: lo pedido ante esta 1<sup>a</sup> sala por el C. procurador general de la Nacion, y todo lo demas que convino.

Considerando; que por la confesion expresa de Berny, aparece que dispuso, para gastos propios, de mil treinta y cinco pesos, ochenta y seis centavos, y reconoció el estado presentado por el C. Baltazar Peimbert administrador principal de la misma renta en Pachuca; que Berny procedió con pleno conocimiento, y su deseo y esperanza de reponer la cantidad, no pueden servirle de excepcion, con arreglo á la R. O. de 14 de Marzo de 1807 que aunque de la cantidad suscitada se han recobrado ciento diez pesos, esto ha sido despues del término fijado por dicha R. O. y no se ha recobrado el todo, sino parte de la cantidad, por lo que no puede favorecer al acusado tal resarcimiento para limitar la pena á la destitucion de empleo é inhabilidad para obtener otro;

Considerando además: que no habria sido arreglado á derecho, exponer el resultado del juicio que se sigue contra la testamentaria de D. Ignacio Berny, para fijar el quebranto que en el caso tenga que recaer contra las rentas públicas, y proporcionar la pena, teniendo consideracion á ese quebranto, pues de procedimientos no serviria para imponer al responsable una pena menor que la corporal señalada por la disposicion que se ha citado; y

Considerando por último: que la poca



salud del reo, atacado de demencia, no permite que se le aplique la pena de presidio, ni que estinga su condena en un hospital de dementes: ya por que esa clase de hospitales no son establecimientos de penalidad, ya porque el perjuicio que al mismo reo podría resultar atentas su propension á la locura; de conformidad con lo pedido por el C. procurador general, y con fundamento de la R. O. de 14 de Enero de 1807 y de la ley 8ª tít. 31 part. 7ª.

Primero: se confirma la sentencia pronunciada el 29 de Noviembre último por el tribunal de circuito de México, que condena á Gabriel Berny á dos años de prision que estinguirá, pague ó no el dinero, en la carcel de Actopan ó donde disponga el gobierno, con descuento de las que efectivamente haya sufrido cuando se ejecutorié dicha sentencia;

Segundo: se confirma tambien, en la parte que de acuerdo con la de 1ª instancia condena á Berny á inhabilitacion perpetua para obtener otro empleo de la federacion; y dispone que para que esta pena se haga efectiva, se remita copia del fallo al Ministerio de Hacienda.

Tercero: se confirma igualmente, en la parte que dispone [que se remita al C. Ministro de hacienda testimonio de la declaracion del C. Baltazar Peinbert, que se haya á fojas 4 y siguientes del cuaderno principal, para los efectos á que haya lugar en cuanto á la responsabilidad que resulta á Peinbert por no haber impedido á tiempo, el mayor quebranto de los caudales federales.

Cuarto: devuélvase las actuaciones de 1ª y de 2ª instancia al tribunal de Circuito de México, con copia certificada de esta sentencia para los efectos consiguientes.

Hágase saber y archívese á su vez el toca.

Así lo mandaron por unanimidad de votos los CC. Presidente y Ministros que formaron la 1ª sala de la Corte Suprema de Justicia de los Estados Unidos Mexicanos

y firmaron.—*S. Lerdo de Tejada*,—*Pedro Ogazon*.—*J. M. Lafragua*.—*Ignacio Ramirez*.—*M. Anza*.—*Luis M. Aguilar*, secretario,

Son copias que certifico. México, Abril veinticinco de mil ochocientos setenta y dos.—*Alejo Gomez Eguizarte*, oficial 2º y archivero.

## CRIMINAL.

*Causa instruida en el Juzgado de Distrito de México contra Juan Colin y socios, por falsificacion de papel sellado.*

PEDIMENTO DEL CIUDADANO PROMOTOR FISCAL DEL JUZGADO DE DISTRITO.

C. Juez de Distrito.

El promotor dice: que estando plenamente comprobado el hecho de haberse encontrado en la casa de Colin, no sólo los instrumentos propios para la falsificacion de papel sellado, sino ademas las piezas del papel falsificado que se encontraron en la cómoda donde se guardaron, cuyo depósito estaba en la pieza que estaba destinada para el taller de Hema, que por razon de su oficio de grabador era el fabricante principal, y sus cómplices, Colin como dueño de la casa y su cuñado Becerril como expendedor lo cual está tambien plenamente probado, no obstante las razones que se han alegado para exculparse del cargo que les resulta, y siendo terminantes las prescripciones de las leyes de 1º de Noviembre de 1841, que es aplicable al caso, por que ella no solo se concreta al delito de falsificacion de moneda, sino á todos los que se arroguen el derecho que es esclusivo del poder público para la fabricacion de la moneda, y autorizacion del papel con los sellos con que se timbra en la oficina pública establecida conforme á las leyes, la pena que en el