

# Romani y Gothi en Italia. La comunión de derecho en la república unida de Justiniano

MARIATERESA CELLURALE\*

Resumen: La *pragmatica sanctio pro petitione Vigilii* no extendió a Italia la codificación de Justiniano, sino que reafirmó con mayor vigor la validez que ésta ya tenía antes del envío *sub edictali programme* del 554. Los reyes ostrogodos fueron magistrados legítimos del Imperio y defensores del derecho romano, que regía como *ius commune* para Gothi y Romani, al mismo tiempo que se mantenía vigente el derecho "nacional" de los Godos, conforme con el principio federativo que gobierna la construcción y ampliación del *imperium populi Romani*.

Palabras clave: Romanos, godos, Italia, imperio, *pragmatica sanctio*.

Romani and Gothi in Italy. The community of law in Justinian's united republic.

Abstract: The *pragmatica sanctio pro petitione Vigilii* of 554 did not extend Justinian's codes to Italy, but rather reaffirmed more vigorously the obligation to apply such codes which had entered into force since the very moment of their previous transmission *sub edictali programme*. The Ostrogoth kings acted as magistrates of the Empire and guardians of Roman law, which was applied as *ius commune* for Goths and Romans, while at the same time the "national" Goth law remained in force, in accordance to the federative principle that was the basis for the building and expansion of the *imperium populi Romani*.

Keywords: Romans, goths, italy, empire, *pragmatica sanctio*.

\* Doctora en Derecho Romano de la Universidad de Roma *La Sapienza* y docente investigadora de Derecho Romano en la Universidad Externado de Colombia. Correo electrónico: maria.cellurale@uexternado.edu.co

Fecha de recepción: 18 de julio de 2011. Fecha de aceptación: 28 de agosto de 2011.

En el año 554, luego de casi veinte años de guerra gótica<sup>1</sup>, Justiniano expide para Italia la *Pragmatica sanctio* a petición del papa Vigilio<sup>2</sup>. Este texto incluye 27 *capita*, sin embargo la atención de los intérpretes se ha centrado en el *caput* 11, que contiene la que tradicionalmente ha sido considerada como la disposición que, oficialmente, "extendería" a Italia y sus habitantes la validez de la codificación justiniana.

El propósito de este trabajo es, en primer lugar, destacar que no se trató en realidad de una verdadera extensión de la codificación y, en segundo lugar, hacer patente una vez más la posición eminente de Italia en el sistema jurídico romano, de acuerdo con las antiguas doctrinas sacerdotales.

No afrontaremos aquí los problemas críticos planteados por este texto, que incluso han hecho dudar de su autenticidad<sup>3</sup>; las características formales de la *Pragmatica* se pueden explicar, como lo ha demostrado Gian Gualberto Archi, considerando el carácter de la *sanctio* de medida de urgencia, dictada bajo el impulso de un "evento político externo"<sup>4</sup>.

Por otro lado, parece excesivo otorgar a la *sanctio* el rango de "programa" político y administrativo para la reorganización de Italia<sup>5</sup> o de "código justiniano para Italia", aunque sin duda marca un acontecimiento de extrema importancia para la historia posterior del derecho en Occidente.

Nos centraremos:

a) en el contenido del *caput* 11, concerniente a la validez en Occidente de la legislación imperial y de la codificación, y

b) en la visión histórica de la unidad e integridad del imperio, gobernado por el derecho romano universal, que es impulso de la acción militar y legislativa de Justiniano, tal como resulta, en particular, del *caput* 2.

<sup>1</sup> 536-553: Cfr. Procopio, *Bellum gothicum*, LL.I-VIII.

<sup>2</sup> "Pragmatica sanctio pro petitione Vigilii", en *Corpus iuris civilis* editio octava lucis ope expressa, III, Schoell-Kroll, *Novellae*, Berolini MCMLXIII, Appendix constitutionum dispersarum, VII.

<sup>3</sup> Sobre todo plantea varios interrogantes la tradición del texto, llegado por fuera de las colecciones de *Novellae* en la *Appendix* a tres manuscritos de la *Epitome Iuliani* (*Codex Parisiensis* 4568, siglos VIII-IX, 4418, siglo X), *Mediolanensis Trivulzianus*, siglo IX, y *Utinensis*, siglos X-XI; ver P. PESCANI, voz "Novelle di Giustiniano", en *Novissimo Digesto Italiano*, XI, Torino 1965, pp.15 ss.); también han parecido problemáticos otros aspectos: la elección misma de la *pragmatica*, en vez de una *lex generalis*, el estilo de la redacción, la presencia de *suscriptiones* autónomas en algunos *capita*.

<sup>4</sup> Cfr. G.G. ARCHI, "Pragmatica sanctio pro petitione Vigilii", en *Scritti di diritto romano*, III, Milano 1981, pp.1985 ss. Sobre las razones económico-sociales de la emanación de la *Pragmatica*, que debía satisfacer las expectativas de los senadores romanos y de grandes propietarios protegidos por el papa Vigilio, y sus reflejos sobre los equilibrios de poder entre los grupos presentes en Italia, ver ARCHI, "Pragmatica sanctio pro petitione Vigilii", cit., pp.1981; 1989; cfr. pp. 1996, 2002, 2010; L. CRACCO RUGGINI, "Giustiniano e la società italiana", en *Il mondo del diritto nell'epoca giustiniana. Caratteri e problematiche*, Ravenna 1985, pp. 199 ss.

<sup>5</sup> ARCHI, "Pragmatica sanctio pro petitione Vigilii", cit., pp. 1998 ss.

## 1. ITALIA E IMPERO "UNUM CORPUS"

En el c.11 de la *Pragmatica sanctio pro petitione Vigilii*, Justiniano ordena qu tengan fuerza de ley (obtinere) los *iura* y las *leges* contenidas en sus códigos:

"Iura insuper vel leges codicibus nostris insertas, quas iam sub edictali programme in Italiam dudum misimus, obtinere sancimus"<sup>6</sup>.

Ahora bien, menciona aquí el emperador un envío anterior a Italia del *Digesto*, de la *Instituta* y del *Codex repetitae praelectionis, sub edictali programme*, es decir a los destinatarios indicados en las *inscripciones* con el encargo de transmitir las a los funcionarios de las circunscripciones locales a cuyo cuidado era encomendada la difusión, por medio de *edicta* o *programmata* propios<sup>7</sup>.

Estos envíos debieron darse no mucho después de la conclusión de la obra de los recopiladores: recordemos que en la constitución *Omnem* se ordena que los *tria volumina* de la codificación sean enseñados en ambas *regiae urbes* (la Antigua y la Nueva Roma), además que en Beirut "*legum nutricem*"<sup>8</sup>.

Pescani plantea la hipótesis de que las tres partes de la codificación podrían haber sido enviadas en el 537, tras la reconstitución de la prefectura del pretorio de Italia, o en plena guerra, en 540-541, tras la toma de Ravena<sup>9</sup>.

<sup>6</sup> "Iura insuper vel leges codicibus nostris insertas, quas iam sub edictali programme in Italiam dudum misimus, obtinere sancimus. Sed et eas, quas postea promulgavimus constitutiones, iubemus sub edictali propositione vulgari ex eo tempore quo sub edictali programme evulgatae fuerint, etiam per partes Italiae obtinere, ut una, Deo volente, facta republica, legum etiam nostrarum ubique prolatetur auctoritas".

<sup>7</sup> *Edicta* o *programmata* acompañaban la inclusión en el álbum (*liber legum*), y eventualmente la inclusión en el *sacrum laterculum* (PESCANI, voz "Novelle di Giustiniano", cit., p. 4), para notificar la existencia de la ley tanto a las autoridades a las cuales correspondía la tarea de la difusión, como a los destinatarios, que debían aplicarla (S.PULIATTI, "Le costituzioni tardoantiche: diffusione e autenticazione", en *SDHI*, LXXIV, 2008, p. 107; acerca de una inscripción no siempre integral en el *liber legum*, cfr. PESCANI, voz "Novelle di Giustiniano", cit., p. 4); la cancillería imperial enviaba los textos a los funcionarios indicados en la *inscriptio*, que tuvieran la suprema *iusdictio* sobre las "circunscripciones" en las cuales las normas debían ser aplicadas (para las constituciones con contenido publicístico, eran el *praefectus urbi*, el *magister officiorum*, los pretores de las provincias u otros magistrados: PESCANI, voz "Novelle di Giustiniano", cit., p. 4); estos procedían a transmitir las a los funcionarios de las circunscripciones menores, los cuales, tras haberlas *acceptae*, las publicaban por propios *edicta* o *programmata* (PULIATTI, "Le costituzioni tardoantiche", cit., p. 105; PESCANI, voz "Novelle di Giustiniano", cit., p.5). Recuerda PULIATTI que la difusión del *Digesto* fue encargada a los prefectos de Oriente, de Ilírico y de Libia (*ibid.*, p. 132).

<sup>8</sup> "Haec autem tria volumina a nobis composita tradi eis tam in regis urbibus quam in Berytiensium pulcherrima civitate, quam et legum nutricem bene quis appellet, tantummodo volumus". Contra F.C. von SAVIGNY, *Geschichte des römischen Rechts im Mittelalter*, Heidelberg 1834-1851, I.I § 133 (cfr. SAVIGNY, *Storia del diritto romano nel Medioevo*, traducción italiana de E. Bollati, Roma 1972, I, p.262), quien excluye la posibilidad del ejercicio de una soberanía imperial sobre Italia anteriormente a la guerra gótica, aun rechazando la tesis de una interpolación de *Omnem* 7. Cfr. G. COPPOLA, "Giustiniano e i "doctores legum"", en *Labeo* 41, 1995, pp.244 s.

<sup>9</sup> Según las noticias dadas por Casiodoro y Procopio: P. PESCANI, voz "Pragmatica sanctio pro petitione Vigilii", en *Noviss. Dig. It.*, XIII, Torino 1966, p. 554. Opina GORIA que en abril de 535, bajo el reinado de Teodado, aún no había sido enviado el *Codex* a Italia

Queda claro que los tres códigos habían sido ya transmitidos a Italia, probablemente al prefecto<sup>10</sup>, para su publicación y difusión, durante el reino godo.

Esto fue posible porque la guerra gótica de Italia no fue, técnicamente, una guerra de reconquista: incluso tras la caída del Imperio de Occidente y la instauración de los reinos de los Hérulos, y posteriormente, de los Ostrogodos, no se trunca el vínculo jurídico de Italia (y la *vetus Roma*) con el Imperio romano.

En *Institutiones* 2,6, Italia es definida por Justiniano como *terra "quae nostro imperio gubernatur"*.

La firmeza de la unión entre Italia e Imperio romano encuentra eco en los actos oficiales de los reyes ostrogodos: en efecto, "*unum corpus*", un cuerpo único, define TEODORICO a la unión entre las dos *res publicae* en una epístola al emperador Anastasio<sup>11</sup>.

## 2. LEYES IMPERIALES Y EDICTA DEL REY

Durante el reino ostrogodo, legislador legítimo para Italia solo es el emperador<sup>12</sup>, y las constituciones imperiales tienen allí vigencia.

La rúbrica del c. 11 lleva el título "*Ut leges imperatorum per provincias ipsorum dilatentur*": esta disposición pide a los magistrados y funcionarios de Italia un mayor esmero para dar difusión y cumplimiento a las leyes imperiales, de por sí válidas; después del 476, los emperadores romanos envían a Italia continuamente constituciones imperiales para su promulgación y eficacia<sup>13</sup>.

El rey godo no emana leyes<sup>14</sup> y se dirige a los Romanos con edictos<sup>15</sup>, que no son *leges* generales al igual que las imperiales, sino ordenanzas basadas en el antiguo

("Romani, cittadinanza ed estensione della legislazione imperiale", en *La nozione di "Romano" tra cittadinanza e universalità*, *Atti del II Seminario internazionale di studi storici "Da Roma alla Terza Roma"*, Napoli 1984, p. 337).

<sup>10</sup> El cuidado de la ejecución de esta disposición, al igual que de las demás contenidas en la *pragmatica*, es confiado al destinatario, Antioco, *praefectus per Italiam*, indicado en la *subscriptio* a la última disposición (c. 27), y a quien el emperador se dirige directamente en los *capita* 26 y 27 (y al *praepositus sacri cubiculi* Narsés: cfr. L. CRACCO RUGGINI, "Giustiniano e la società italiana", cit., p. 199).

<sup>11</sup> Casiodoro, *Variae* 1,1: "...pati vos non credimus inter utrasque respublicas, quarum semper unum corpus sub antiquis principibus fuisse declaratur, aliquid discordiae permanere".

<sup>12</sup> Cfr. Nov. 143 praef.: "*legis interpretationem culmini tantum principali competere nemini venit in dubium, quum promulgandae quoque legis auctoritatem sibi vindicet eminentia*"; C. 1,14,12,1: "*leges condere soli imperatori concessum est*".

<sup>13</sup> A partir de una constitución de ZENÓN posterior al 484 (C. 4,65,34); cfr. La petición de TEODORICO a ANASTASIO en *Variae* 1,1, en la cual está implícita la aceptación de las leyes imperiales: "*hortamini me frequenter, ut senatum diligam, leges principum gratanter amplectar, ut cuncta Italiae membra componam*"; y también el mismo Justiniano a partir del 530 (F. GORIA, "Romani, cittadinanza ed estensione della legislazione imperiale", cit., p. 330 nota 180).

<sup>14</sup> Cfr. VISMARA, "Il diritto nel regno dei Goti in Italia", in *SDHI*, LVIII, 1992, p. 4; p. 16.

<sup>15</sup> Citaremos aquí algunos ejemplos de *edicta* de los reyes godos nelle *Variae*: de TEODORICO, en 2,25 (para poner fin a la opresión tributaria de *possessores* y *curiales*); 2,36 (en materia de hurto); 4,10, edicto promulgado por el *consularis Campaniae* por orden de TEODORICO y "*edictalis programmatis tenore comperio*"; en 4,27 se menciona una *edictorum series* en materia penal, de TEODORICO; cfr. 7,3: "*secundum edicta nostra inter duos gothos litem...amputare*"; en 9,14, el rey ATALARICO llama a la obediencia de los edictos destinados por TEODORICO *ad Siciliam pro*

*ius edicendi* del magistrado<sup>16</sup>; otros vocablos con los cuales los reyes godos se refieren a sus normas son: *iussiones*<sup>17</sup>, *vota*<sup>18</sup>, *definita*<sup>19</sup>, *praecepta*<sup>20</sup>, *mandata*<sup>21</sup>, *decreta*<sup>22</sup>.

No se examinará aquí el problema del *Edictum Theoderici*, cuya proveniencia de TEODORICO el Grande ha sido seriamente puesta en duda desde los años cincuenta del siglo pasado<sup>23</sup>.

En cuanto al edicto de ATALARICO<sup>24</sup>, dirigido a los Romanos<sup>25</sup>, recordamos que no tiene carácter innovativo, sino que confirma normas romanas<sup>26</sup>.

*componendis universorum moribus* ("Edicta vero gloriosi domni avi nostri, vel universa praecepta, quae ad Siciliam pro componendis universorum moribus destinavit, sub tanta volumus obedientia custodiri, ut sacrilegii reus habeatur quisquis belluinis motibus excitatus munimen tentaverit irrumperere iussionum"). Acerca de edictos de ATALARICO: 9,2; 9,15 y 16; 9,18. De Teodado, cfr. 10,7, donde el oficio del *quaestor* es definido como aquel de "*vota nostra optime...edicere*". Sobre el uso del edicto, según los dictados de la *antiquitas* y para la preservación de los *usualia iura publica*: "*Provide decrevit antiquitas universitatem edictis generalibus admoneri*" (*Edictum Athalarici regis*, 9,18, pr.); "*omnia edicta tam nostra quam domni avi nostri...et usualia iura publica, sub omni censem districcionis robore custodiri*" (*Edictum Athalarici regis*, 9,18,12,); cfr. *Variae* 10,7, de Teodado ("*iura...edicere*").

<sup>16</sup> Cfr. VISMARA, "Il diritto nel regno dei Goti", cit., pp. 5 e 7; ver también SAITTA, *Giustiniano e Maometto*, cit., pp. 86 ss. Sobre TEODORICO como magistrado elevado *celsis curulibus* por el emperador, ver la epístola de Atalarico a Justino (según la edición del *Corpus Christianorum*), *Variae* 8,1: "*Vos avum nostrum in vestra civitate celsis curulibus extulistis*"; sobre TEODORICO hecho cónsul por ZENÓN: Jordanes, *Getica* 57, 289.

<sup>17</sup> Cfr. p. ej. *Variae* 3,15: *sacrae iussionis; iussiones nostrae* (*Variae* 4,29; 6,14; 6,17; 6,24; 7,4; 9,13; 10,6). Cfr. *Variae* 4,49; 5,26: *praesenti iussione*; 9,19; 9,16: *quae iussimus; iussis praesentibus* (*Variae*, 9,17); *Variae* 9,18,3; 11 (*Edictum Athalarici regis*); *remediali iussione* (*Variae* 10,29).

<sup>18</sup> *Variae* 10,7.

<sup>19</sup> *Variae* 9,16.

<sup>20</sup> *Alarici praecepta* (*Variae* 4,17); *praecepta regia* (9,14); *praeceptorum nostrorum probitas* (*Edictum Athalarici regis*, 9,18,12).

<sup>21</sup> *mandatis regalibus* (*Variae*, 8,14).

<sup>22</sup> *decretis praesentibus* (*Variae* 8,28); cfr. 9,21.

<sup>23</sup> A partir de un estudio de PIERO RASI, "Sulla paternità del cosiddetto *Edictum Theoderici regis*", en *Archivio Giuridico* 145, 1953. Fuertes indicios llevan a atribuir el *Edictum* a TEODORICO II rey de los Visigodos (453-466; ver G.VISMARA, "Le fonti del diritto nell'Alto medioevo", in *SDHI*, XLVII, 1981, p.10); el *Edictum* pertenecería pues al mismo ambiente (el reino de Tolosa) que produjo, según una noticia de Sidonio Apolinar, una recopilación de *leges Theodoricianae*, a imitación de las Teodosianas ("*leges Theodosianas calcans Theodoricianasque proponens*": ep.1,3), el *Codex Euricianus* y el *Breviarium Alaricianum* (VISMARA, "Il diritto nel regno dei goti", cit., p. 2 nota 5; ID., "Le fonti del diritto nell'Alto medioevo", cit., p. 8, pp. 11 ss.), y según MERÈA sería de ligarse estrechamente con los visigodos *Fragmenta Gaudenziana* (cfr. VISMARA, "Le fonti del diritto nell'Alto medioevo", cit., p.9; sobre los *Fragmenta Gaudenziana*, *ibid.*, pp. 13 ss.). En contra, ver G. HÄRTEL, "Einige Betrachtungen zur Sanctio pragmatica pro petitione Vigilii vom 13.8.554 und zur am 13.4.534 an Belisar erlassenen Sanctio pragmatica", en *Studia in honorem Velimirii Pólay septuagenarii*, Szeged 1985, p. 215; A.SAITTA, *2000 anni di storia*, III, *Giustiniano e Maometto*, Bari 1982, pp.129 ss.

<sup>24</sup> Del 527 o 533-34 (VISMARA, "Il diritto nel regno dei Goti", cit., pp. 21 ss.), cuyo texto aparece en las *Variae*, 9,18.

<sup>25</sup> Como confirma también la norma sobre las apelaciones con la referencia a los *iudices ordinarii*, *Variae* 9,18,11 (VISMARA, "Il diritto nel regno dei Goti", cit., p. 25).

<sup>26</sup> Cfr. *Variae* 9,19,1: "*sicut ius civile legitur institutum*". Al fenómeno de la vulgarización del derecho serían de atribuirse las únicas dos aparentes innovaciones respecto al derecho romano presentes en la normación de Atalarico, en materia de *status hominum*: la norma, en materia de represión del adulterio (donde se dispone la *addictio* de la concubina y de los hijos de ésta a la esposa ofendida: *Variae* 9,19,7) y la norma en tema de venta de niños libres, por

Es oficio del rey *imperare Romanis*, pero ello puede hacerse solamente *aequabiliter*, por lo tanto el reino godos no puede ser sino una "imitatio...unici ... imperii" (así en una epístola de TEODORICO del año 508 al emperador ANASTASIO)<sup>27</sup>. Queda así establecida la identificación entre imperio y paradigma de la *aequitas*, y entre ésta y el sistema romano (ahora de fuente imperial).

### 3. LEGÍTIMIDAD DEL REINO DE ITALIA (DE ODOACRO A TEODADO)

Los godos no son considerados invasores, sino legítimos gobernantes de Italia.

Los reinos de Italia son constituidos legítimamente: ODOACRO recibió el título de *patricius* por el emperador de Oriente, ZENÓN<sup>28</sup>; y el ostrogodo TEODORICO fue *patricius* e hijo adoptivo del mismo ZENÓN<sup>29</sup>, *magister militum praesentalis*<sup>30</sup> y cónsul<sup>31</sup> por voluntad del mismo emperador, quien lo enviará a Italia contra Odoacro, con el permiso, de resultar vencedor, para fundar ahí un reino<sup>32</sup>. En el año 498<sup>33</sup> obtuvo TEODORICO del emperador ANASTASIO el reenvío a Italia de la púrpura y demás insignias de la soberanía que en 476 ODOACRO había enviado a

fuera de los requisitos, indicados en las *Pauli Sententiae*, 5,1,1, de la extrema necesidad o hambre (*Variae*, 8,33: VISMARA, "Il diritto nel regno dei Goti", cit., pp. 23 ss.).

<sup>27</sup> *Variae* 1,1: "divino auxilio, in republica vestra didicimus, quemadmodum Romanis aequabiliter imperare possimus. Regnum nostrum imitatio vestra est, forma boni propositi, unici exemplar imperii".

<sup>28</sup> SAITTA, *Giustiniano e Maometto*, cit., pp. 64 ss. Zenón avaló varios actos de Odoacro y, así se presentara en 479 la oportunidad de reinstalar en el trono de Ravena al legítimo emperador, JULIO NEPOTE, no lo hizo (SAITTA, *Giustiniano e Maometto*, cit., p.65). Acerca de las valoraciones contrastantes, en cuanto a legitimidad, aunque siempre bajo el sello de la continuidad del Imperio en Italia después del 476, entre Jordanes, Marcelino y Procopio, ver M. CESA, "La politica di Giustiniano verso l'Occidente nel giudizio di Procopio", en *Athenaeum* 59, 1981, p. 399 nota 42.

<sup>29</sup> Jordanes, *Getica* 57, 289: "Theodorico vero gentis suae regem audiens ordinato imperator Zeno grate suscepit ... Et post aliquod tempus ad ampliandum honorem eius in arma sibi eum filium adoptavit de suisque stipendiis triumphum in urbe donavit, factusque consul ordinarius".

<sup>30</sup> En el 483 (SAITTA, *Giustiniano e Maometto*, cit., p. 69). El *magister militum praesentalis* era el comandante de la guarnición del ejército mobil, titular de jurisdicción militar (C.12,35,18 pr.; ver F. GORJA, "Giudici civili e giudici militari nell'età giustiniana", en *SDHI* LXI, 1995, pp. 447 ss.).

<sup>31</sup> En el 484 (SAITTA, *Giustiniano e Maometto*, cit., p. 69).

<sup>32</sup> Anónimo Valesiano, *Theod.* 11: "Zeno itaque recompensans beneficiis Theodericum, quem fecit patricium et consulem, donans ei multum et mittens eum ad Italiam. Cui Theodericus pactatus est, ut, si victus fuisset Odoacar, pro merito laborum suorum loco eius, dum adveniret, tantum praeregnaret. Ergo superveniente Theoderico patricio de civitate Nova cum gente Gotbica, missus ab imperatore Zenone de partibus Orientis ad defendendam sibi Italiam". Cfr. Jordanes, *Getica* 57, 289 cit. La expedición contra Odoacro partió en el 488, la guerra terminó en el 493 (SAITTA, *Giustiniano e Maometto*, cit., p. 71).

<sup>33</sup> Tras una primera solicitud infructuosa hecha al emperador ZENÓN en el 490 (Anónimo Valesiano, *Theod.* 11: "Et mittens legationem Theodericus, Festum, caput senati, ad Zenonem imperatorem, et ab eodem sperans vestem se induere regiam"), y una segunda, igualmente inútil, en el 492 al nuevo emperador ANASTASIO. Las tres embajadas fueron guiadas por ilustres romanos, respectivamente el *caput senatus* Festo, el ex cónsul Faustus Niger, y otra vez Festo (SAITTA, *Giustiniano e Maometto*, cit., pp.73 ss.).

Constantinopla<sup>34</sup>, lo cual significaba el reconocimiento imperial de la legitimidad de su poder y de la posición de los Ostrogodos en Italia<sup>35</sup>.

Según relata Procopio en su *Guerra gótica*, los godos reivindicaron ante el emperador su posición de legítimos gobernantes de Italia<sup>36</sup>, unidos al Imperio de Oriente por un *foedus*<sup>37</sup>. Y en palabras del rey Atalarico, la *communis respublica* está fundada en el *generalis consensus* de Godos y Romanos, hacia el *rex* y sobre el derecho romano<sup>38</sup>.

La continuidad del imperio en Italia vive en las permanentes realidades institucionales romanas:

<sup>34</sup> Anónimo Valesiano, *Theod.*12: "*facta pace cum Anastasio imperatore per Festum de praesumptione regni, et omnia ornamenta palatii quae Odoacar Constantinopolim transmiserat, remittit*".

<sup>35</sup> Sin embargo TEODORICO se revistió únicamente de los símbolos de su carácter real: "*suaeque gentis vestitum seponens insigne regio amictu, quasi iam Gothorum Romanorumque regnator*" (Jordanes, *Getica* 57, 295).

<sup>36</sup> Procopio, *bellum Gothicum* 2,6,17. Procopio es voz crítica de la política justiniana hacia Godos y Vándalos, y escéptico acerca del impulso hacia la restauración del imperio universal, vista como un ideal históricamente anacrónico y políticamente peligroso para la misma estabilidad de la hegemonía oriental (M. CESA, "La política di Giustiniano verso l'Occidente", cit., en particular pp. 405 ss.).

<sup>37</sup> Cfr. Jordanes, *Getica*, 28, 145; sobre el *foedus* como *societas* en el imperio entre TEODORICO y ZENÓN, ver *Getica*, 57, 290: "*Inter haec ergo Theodoricus Zenonis imperio foedere sociatus*". Sobre el respeto del *foedus*, de TEODORICO a Teodado, véase la epístola de ATALARICO a JUSTINO (según la edición del *Corpus Christianorum*, cit.), *Variae* 8,1: "...*ad serenitatem vestram illum et illum legatos nostros aestimavimus esse dirigendos, ut amicitiam nobis illis pactis, illis conditionibus concedatis, quam cum divae memoriae domno avo nostro inclytos decessores vestros constat habuisse*"; cfr. también la epístola de Teodado, quien pide a Justiniano la conservación de la paz, *Variae* 10,22: "*Considerate etiam, principes ducti, et abavi vestri historica monumenta recolite, quantum decessores vestri studuerint, de suo iure relinquere, ut eis parentum nostrorum foedera provenirent, promissio, foedus, vinculum charitatis*" (*Variae* 10,23). Niega, en contra de los testimonios de las fuentes, la existencia de un *foedus* SAITTA, *Giustiniano e Maometto*, cit., p. 85.

<sup>38</sup> *Variae*, 8,2.

– el *populus Romanus*, al cual el *rex*-magistrado se dirige para obtener el consenso que lo legitima<sup>39</sup>, unido por un juramento recíproco al rey<sup>40</sup> y al pueblo de los Godos<sup>41</sup>;

– la *urbs Roma*, vínculo tangible con el Imperio y la Nueva Roma<sup>42</sup>, lugar de unidad<sup>43</sup>, al cual nadie es ajeno o extranjero, en virtud de la participación universal al derecho romano<sup>44</sup>;

<sup>39</sup> En 526 ATALARICO se dirige al emperador JUSTINO (*Variae* 8,1; acerca de la investidura imperial: "*me... regem quodammodo pariter efficitis*", cfr. la epístola de TEODADO a JUSTINIANO, 10,2), al *senatus urbis Romae* (8,2) y al *populus Romanus* (8,3), recordando al primero los lazos de *amicitia* (*foedus*) y el parentesco, conseguido por la adopción del padre de ATALARICO por el mismo emperador, y a los segundos el *generalis consensus* a él prestado por Godos y Romanos y reforzado con *iusiurandum*, fuente de obligaciones (8,2 y 3); al *populus Romanus* recuerda, cual fundamento adicional de su legítima sucesión, la voluntad del mismo TEODORICO: "...gloriosi domni avi nostri ita vobis nuntiamus ordinatione dispositum, ut Gothorum Romanorumque in regnum nostrum suavissimus consensus accederet" (*Variae* 8,3); "...glorioso domno avo nostro feliciter ordinante, tam Gothorum quam Romanorum praesentium pro munimine indepti regni sacramenta suscepimus, quod vos facturos esse libentissime iudicamus... iusiurandi vobis fecimus religione promitti...". (*Variae* 8,4; TEODADO, al dirigirse al senado, recién adquirida la *regia dignitas*, habla de *avatum imperium*: *Variae* 10,4); y recuerda también la comunión de derecho: "*Gothis Romanisque apud nos ius esse commune*": *Variae*, 8,3; a los *universi Romani*, "*per Italiam et Dalmatias constituti[s]*" (*Variae* 8,4; cfr. TEODADO al senado, 10,4: "*Causas enim, ut scitis, iure communi nos fecit dicere cum privatis*"; 10,5: "*ad communia iura descendite*"). A los Godos recuerda Atalarico el carácter universal del consenso manifestado hacia TEODORICO, a cuya *ordinatio* consintieron "*sacramenti interpositione cunctorum vota*" (*Variae* 8,5).

<sup>40</sup> Sobre la *pollicitatio* del rey, fuente de obligaciones: "*obtestatione divina vobis fecimus polliceri, iustitiam nos et aequabilem clementiam, quae populos nutrit, iuvante Domino, custodire, et Gothis Romanisque apud nos ius esse commune, nec aliud inter vos esse divisum, nisi quod illi labores bellicos pro communi utilitate subeunt, vos autem civitatis Romanae habitatio quieta multiplicat*" (ATALARICO, *Variae* 8,3); con un llamado a la costumbre constitucional romana de la época del principado, así Atalarico al *populus Romanus*: "*Ecce Traiani vestri clarum secutus reparamus exemplum: Iura vobis per quem iuratis*" (*Variae* 8,3); cfr. el mismo a los *universi Romani*, *Variae* 8,4, cit.

<sup>41</sup> Sobre el juramento concorde de Godos y Romanos, como manifestación de voluntad: a la *ordinatio* de TEODORICO "*Gothorum Romanorumque desideria convenerunt, ita ut sub iusiurandi religione promitterent fidem se regno nostro devoto animo servaturos*" (*Variae* 8,6); "...ut Gothi Romanis praebeant iusiurandum, et Romani Gothis sacramento confirment se unanimiter regno nostro esse devotos" (*Variae* 8,7); sobre el valor de los sacramenta y de la promesa del rey, ver las epístolas de TEODADO, 10,16 al senado ("*...qui per lectiones sacras antiqua regna cucurrimus*") y 10,17 al *populus Romanus* ("*Aestimate quid vobis benignitatis videatur impendi, quando ille iurat, qui non potest cogi*").

<sup>42</sup> En la *Nov.* 89,2,3, se ofrece el sentido del perdurar de la unidad del Imperio, también bajo los Godos, en el lazo entre *vetus* y *nova Roma*, en la persona de un *liber* que *simul Romanus et Byzantius sit*, el cual puede realizar la *oblatio curiae* en la una o la otra capital (cfr. R. BONINI, "*Giustiniano e il problema italico*", en *Bisanzio, Roma e l'Italia nell'Alto Medioevo*, 1, Spoleto 1988, p. 82 nota 11; ver también el discurso justiniano sobre la *vetus Roma, patria legum y fons sacerdotii*, nella medesima Novella 89, 2,3; *ibid.*, p.83).

<sup>43</sup> La *affectio Romanae urbis* es el signo de la unidad entre Italia e Imperio, y rehacerse a ella significa afianzar sobre bases sólidas el mantenimiento de la paz: "*Quomodo potestis, ab augusta pace dividere, quem non optatis a vestris moribus discrepare? Additur etiam veneranda Romanae urbis affectio, a qua segregari nequeunt, qui se nominis unitate iunxerunt*" (TEODORICO a ANASTASIO, en el constante esfuerzo para mantener la paz con el imperio, *Variae*, 1,1).

<sup>44</sup> *Variae* 1,39 (cfr. 4,6) refleja la doctrina de *Roma communis patria* (D.50,1,33): "*Nulli sit ingrata Roma quae dici non potest aliena*"; cfr. SIDONIO APOLINAR, *ep.* 6,2: "*in qua unica totius orbis civitate soli barbari et servi peregrinantur*".

– el *senatus urbis Romae*, responsable de la preservación del *nomen Romanum*<sup>45</sup>, defensor de la *Romana gravitas*<sup>46</sup>, y a la par del *populus Romanus* garante de la legitimidad de la investidura del rey y de sus normas<sup>47</sup> y de la observancia de los *iura communia* entre los dos pueblos<sup>48</sup>.

#### 4. LO REYES GODOS DEFENSORES DEL DERECHO ROMANO

Las fuentes antiguas recuerdan a TEODORICO como defensor del derecho romano<sup>49</sup> y *propagator romani nominis*<sup>50</sup>; se dice de TEODORICO que –al igual que príncipes y emperadores romanos– *populos ampliavit*<sup>51</sup>.

Según el testimonio del Anónimo Valesiano, al reconocer la soberanía del Imperio, TEODORICO se compromete a respetar las *leges* de los príncipes romanos<sup>52</sup>. El compromiso en la defensa del derecho romano y de los *iura veterum* es afirmado constantemente por los reyes godos, de TEODORICO a TEODADO, quienes declaran

<sup>45</sup> TEODORICO, en *Variae* 2,24: "Constat senatum populis vivendi regulam praestitisse. Nam quod ornat nomen Romanum, a vobis legitur institutum... Vos enim devotionem provinciis, vos privatis iura decrevistis, et ad omnes iustitiae partes parere libenter docuistis".

<sup>46</sup> Véase la admonición de TEODORICO al *senatus urbis Romae*, *Variae* 4,43: "Urbis Romanae celebris opinio est nihilominus instituto, nec vitia peregrina capit, quae semper se de morum probitate iactavit. Levitates quippe seditonium, et ambire propriae civitatis incendium, non est velle Romanum... nolumus aliquid detestabile fieri, unde Romana gravitas debeat accusari".

<sup>47</sup> En *Variae* 9,16, la noticia al *senatus* y al *Romanus populus*, al cuidado del *praefectus urbis*, aparece como indispensable para la publicación de los edictos ("...ad notitiam senatus et Romani populi volumus sine aliqua dilatione perducere...").

<sup>48</sup> Amalasantha (*Variae* 10,3) y TEODADO (*Variae* 10,4), anuncian al senado la sucesión de este último "ad *communis iura descendit*" (Teodado al senado, en *Variae* 10,5).

<sup>49</sup> Acerca de las consecuencias de la obra de TEODORICO en la historia del derecho y la posibilidad misma del renacer del derecho romano en la época de los "Comuni", ver VISMARA, "Il diritto nel regno dei Goti", cit., p. 32; cfr. *ibid.*, p. 8.

<sup>50</sup> CIL X 6850 510-512.

<sup>51</sup> *Variae* 9,10. Cfr. CIL VIII, 7004. Sobre las inscripciones celebrativas de los emperadores, ver *Rec. Const.* 1935-6, p.227; G. ZECCHINI, *Ricerche di storiografia tardoantica*, Roma 1993, p.123; A. MASTINO, *Le titolature di Caracalla e Geta attraverso le iscrizioni*, Bologna 1982. Sobre *civitas augescens* y *civitas amplianda* (ésta última verdadero programa justiniano), ver M.P. BACCARI, "Il concetto giuridico di *civitas augescens*. Origine e continuità", en *SDHI* 61, 1995, pp.759 ss.

<sup>52</sup> Anónimo Valesiano, *Theod.* 17: "venit ad senatum, et ad Palmam populo allocutus, se omnia, deo iuvante, quod retro principes Romani ordinaverunt inviolabiliter servaturum promittit...". Poco antes de morir, TEODORICO habría recomendado a los Godos preservar la fraternal convivencia con el senado y el pueblo romano, y el acuerdo con el emperador (Jordanes, *Getica* 59, 304: "eisque in mandatis ac si testamentali voce denuntians, ut regem colerent, senatum populumque Romanum amarent principemque Orientalem placatum semper propitiumque haberent post deum"). En cuanto a la relación entre JUSTINIANO y TEODORICO (y las normas dictadas por éste) una referencia explícita se encuentra en la *Pragmatica sanctio pro petitione Vigili*, 22, respecto a la reverencia hacia la *urbs Roma*: GIUSTINIANO recuerda y confirma el antiguo beneficio de la *annona* a los habitantes de Roma, respetado, dice el emperador, por TEODORICO, y lo extiende a los que ejercen las profesiones liberales, entre las cuales la enseñanza del derecho, que es preciso florezcan para bien de la *res publica*; ver también *Nov.App.* VII, 25, donde se confirman otros *consuetudines et privilegia Romanae civitatis*.

atenerse a la *reverentia priorum principum*, a lo que decretó la *legum provida antiquitas*, a los *iura veterum*<sup>53</sup> o *antiquiorum*<sup>54</sup>, a los antiguos *senatusconsulta*<sup>55</sup>.

Así que la Italia gótica se rige según el derecho romano y de allí la definición del reino goda como *Romanum*<sup>56</sup>. Es más, la eficacia en Italia del derecho romano codificado es impuesta por la misma naturaleza histórica, jurídica y religiosa de la *terra Italia*, que no puede ser sino *Romana*<sup>57</sup>: "*Iuri Romano servit quicquid sociatur Italiae*"<sup>58</sup>, en palabras de TEODORICO según las *Variae* de CASIODORO, en virtud pues de un principio respetado por los mismos reyes ostrogodos.

De cuanto ha sido dicho se sigue que es un error histórico y dogmático considerar la disposición del c.11 de la *Pragmatica* como una 'extensión' a Italia del derecho romano codificado (como si se tratara de la sustitución de un ordenamiento jurídico nuevo a uno preexistente<sup>59</sup> tras una conquista militar y una anexión).

##### 5. ROMANI Y GOTH: SEPARACIÓN DE VOCACIONES Y COMUNIÓN DE DERECHO

Godos y Romanos de Italia viven constituidos en dos órdenes distintos<sup>60</sup>. Al organizar la convivencia de *uterque populus*, TEODORICO distingue histórica y jurídicamente las vocaciones de los dos: a los Godos, definidos *Italiae defensores*<sup>61</sup>, ejercer

<sup>53</sup> *Variae*, 4,33.

<sup>54</sup> *Variae*, 10,7.

<sup>55</sup> *Variae*, 9,15: "*quod etiam ad universos patriarchas atque metropolitanas ecclesias volumus pertinere, ut a tempore sanctissimi papae Bonifacii, cum de talibus prohibendis suffragiis patres conscripti senatusconsulta nobilitatis suae memores condiderunt... quidquid in illo senatus decretum est consulto, praecipimus in eos modis omnibus custodiri*".

<sup>56</sup> Así la reina GUEDELINA a la emperatriz TEODORA, en *Variae* 10,21: "*cum nullam inter Romana regna deceat esse discordiam...*".

<sup>57</sup> En origen era imposible, en consideración hacia los nexos entre *ager Romanus*, *inaugurationes* y *terra Italia*, volver *Romanus* un *ager* no *Italicus*. La parificación del régimen de la propiedad dentro y fuera de Italia pasó por la derogación y la "invención" del *ius Italicum*, cuya concesión resaltaba una vez más la diferencia entre Italia y provincias (P. CATALANO, "Aspetti spaziali del sistema giuridico-religioso romano. *Mundus, templum, urbs, ager, Latium, Italia*", en *Aufstieg und Niedergang der römischen Welt*, II, *Principat*, Berlin-New York 1976, pp. 529 ss.).

<sup>58</sup> CASIODORO, *Variae* 1,27. La defensa del derecho romano es obligación que desciende también de la cualidad de los lugares: Italia *sedes civilitatis* no puede sino tributar mayor *reverentia* a las *leges* (romanas): *Variae*, 1,27: "... *quanto magis decet ipsam civilitatis sedem legum reverentiam plus habere, ut per moderationis exemplum luceat gratia dignitatum?*".

<sup>59</sup> La realidad jurídica del *imperium Romanum* que abraza el *orbis* es completamente imposible de reducir a la de los modernos ordenamientos estatuales territoriales (ver M. CELLURALE, "Locus y ius: observaciones sobre espacio y sistema a la luz del derecho romano", en *Revista de Derecho privado*, Universidad Externado de Colombia, 16, 2009, pp. 31 ss.).

<sup>60</sup> Cfr. VISMARA, "Il diritto nel regno dei Goti", cit., pp. 2 ss..

<sup>61</sup> *Variae* 4,37.

las armas, a los Romanos cultivar la *civilitas* y las *leges*<sup>62</sup>. Godos y Romanos, unidos entre ellos, y con el rey, por un *sacramentum*, se sirven mutuamente<sup>63</sup>.

Los Godos, asociados con el Imperio por un *foedus*, usan su propio derecho<sup>64</sup> (basado en "leyes regias" y costumbres<sup>65</sup>). Por encargo de los reyes, el *comes*, oficial militar, juzga los litigios entre Godos "*secundum edicta nostra*"<sup>66</sup>; de la represión del adulterio es encargado el *dux* "*sicut iura nostra praecipunt*"<sup>67</sup>.

Sin embargo, rige entre Romanos y Godos una "comunión de derecho":

"*iuris communione vivendum est*" (*Edictum Atalarici regis*)<sup>68</sup>; "*Gothis Romanisque apud nos ius esse commune*" (Atalarico al *populus Romanus*)<sup>69</sup>.

En el comienzo del reinado Godo, así se expresaba programáticamente TEODORICO:

"*nec permittimus indiscreto iure vivere, quos uno voto volumus vindicare*"<sup>70</sup>.

<sup>62</sup> "*Audiat uterque populus quod amamus. Romani vobis sicut sunt possessionibus vicini, ita sint et charitate coniuncti. Vos autem, Romani, magno studio Gothos diligere debetis, qui et in pace numerosos vobis populos faciunt, et universam rempublicam per bella defendunt. Itaque destinato a nobis iudici vos convenit obedire, ut quidquid pro conservandis legibus censuerit, modis omnibus impleatur, quatenus et nostro imperio, et vestra utilitati satisfacisse videamini*" (*Formula comitivae Gothorum per singulas provincias, Variae 7,3*); "*nec aliud inter vos esse divisum, nisi quod illi labores bellicos pro communi utilitate subeunt, vos autem civitatis Romanae habitatio quieta multiplicat*" (Atalarico al *populus Romanus, Variae 8,3*); "*Vos armis iura defendite, Romanos sinite legum pace litigare*" (*Variae 9,14*, respecto a la jurisdicción ordinaria). Al prohibir toda violencia por parte del ejército en Aviñón, en campaña de liberación, así TEODORICO, *Variae 3,38*: "*vivat noster exercitus civiliter cum Romanis, prosit eis destinata defensio, nec aliquid illos a nostris sinatis pati, quos ab hostili nitimur oppresione liberari*". Sobre el aspecto 'bélico' de los Godos: "*Delectamur iure Romano vivere quos armis cupimus vindicare*" (*Variae 3,43*); "*Italiae defensores*" (*Variae 4,37*); sobre los Godos como defensores de la *civilitas*: "*Gothorum laus est, civilitas custodita*" (*Variae 9,14*).

<sup>63</sup> Sobre los *arma* como servicio a los Romanos, ver *Variae 7,3*; cfr. la *Formula ducatus Rhaetiarum*, en *Variae 7,4*: "...*quod clypeus ille exercitus nostri quietem debet praestare Romanis*"; TEODORICO, en *Variae 3,38*: "*vivat noster exercitus civiliter cum Romanis, prosit eis destinata defensio*"; TEODORICO al senado: "*Cognoscite itaque arma nostra pro salute vestra potius destinata*" (*Variae 10,18*).

<sup>64</sup> *Adoptio per arma* (*Variae 4,2*); *faida* y *compositiones* (4,27); represión del adulterio "*sicut iura nostra praecipunt*" (*Variae 5,33*); SAVIGNY, en su *Geschichte des römischen Rechts im Mittelalter*, cita un documento diplomático de Ravena, once años posterior al fin de la guerra, del cual resulta que sacerdotes arrianos de origen Godo invocaban la aplicación de sus *aedicta* (libro II § 64: cfr. la edición italiana, *Storia del diritto romano nel Medio Evo*, cit., I, pp. 383 s.).

<sup>65</sup> Sobre las recopilaciones de *belagines*, ver Anónimo Valesiano, *Theod. 14*; Jordanes, *Getica*, 11,69 ("*propriis legibus... quas usque nunc conscriptas belagines nuncupant*"); cfr. VISMARA, "Il diritto nel regno dei Goti", cit., p.17.

<sup>66</sup> *Formula comitivae Gothorum, Variae 7,3*.

<sup>67</sup> *Variae 5,33*.

<sup>68</sup> *Variae 9,18,2*.

<sup>69</sup> *Variae 8,3*.

<sup>70</sup> *Variae 3, 13*.

Según la *Formula comitivae Gothorum*<sup>71</sup> el *comes*, magistrado militar, resuelve los litigios entre Godos y Romanos<sup>72</sup> "*aequabili ratione*"; en estos juicios es acompañado por un *prudens Romanus*, experto en derecho romano con funciones consultivas. El criterio puede llevar, según los casos, a la aplicación del derecho romano o del godo. Los reyes ordenan estar en estos juicios a las leyes imperiales ("*legibus examinata cognitio*"<sup>73</sup>; "*legum consideratione*"<sup>74</sup>).

En las *Variae* de CASIODORO se relacionan varios ejemplos de decisiones contra godos basadas en el derecho romano<sup>75</sup>.

La diferencia respecto de los *barbari*, con los cuales los Godos no se identifican, está en la observancia del derecho romano y de la *civilitas* (*civilis regula*)<sup>76</sup>: los Godos

<sup>71</sup> *Variae* 7,3: "*si quod etiam inter Gothum et Romanum natum fuerit fortasse negotium, adhibito sibi prudente Romano, certamen possit aequabili ratione discernere*". cfr. la *Formula honoratis possessoribus et curialibus civitatis Neapolitanae* (*Variae* 6,24): "*laudabile est...ut mansuetus iudex gratissimum populum aequabili ratione componat*". La expresión indicaría ya las leyes romanas como también las normas godas, según VISMARA ("*Il diritto nel regno dei Goti*", cit., p.9).

<sup>72</sup> Con una inversión del criterio precisado por los emperadores Valente, Graciano y Valentiniano (C.1,38,1), según el cual el *civis Romanus* debe ser juzgado por los *iudices ordinarii* también en las controversias militares (precisamente por una "*societas in iudicando*", en la cual al *vicarius* ocupa el primer lugar, y el *comes* aparece en calidad de *adiunctus*); la norma de los reyes godos fue abrogada por Justiniano quien en la *Pragmatica sanctio pro petitione Vigilii* restableciera la competencia del *iudex ordinarius* "*inter duos procedentes Romanos vel ubi Romana persona pulsatur*" (Nov.App.vii, 23).

En cuanto a los litigios entre Romanos, el conocimiento se confía en la Italia gótica a *Romani cognitores*: "*Inter duos autem Romanos Romani audiant, quos per provincias dirigimus, cognitores, ut unicuique sua iura serventur, et sub diversitate iudicum una iustitia complectantur universos*" (*Formula comitivae Gothorum, Variae* 7,3); luego de reclamos de los sicilianos, ATALARICO interviene en una oportunidad reprendiendo al *comes* GILDILAS que había avocado el conocimiento de juicios entre Romanos, y le ordena que respete la *potestas* de los *ordinarii iudices* (*Variae* 9,14).

<sup>73</sup> *Variae* 1,27.

<sup>74</sup> *Variae*, 3,13.

<sup>75</sup> Particularmente en las relaciones jurídicas e instituciones que los derechos germánicos desconocen (cfr. VISMARA, "*Il diritto nel regno dei Goti*", cit., p.12). Un claro ejemplo lo ofrecen las fuentes en materia de tutela de la posesión y la propiedad (*Variae* 1,18; 4,39; 5,12; 8,28). En el juicio entre un *barbarus*, que había recibido una *sors* según el derecho romano y había despojado al propietario, un romano, la controversia es decidida aplicando el derecho romano, en cuanto el *comes* es obligado a juzgar según la *aequitatis regula* (VISMARA, "*Il diritto nel regno dei goti*", cit., pp. 11 ss.). Para otros ejemplos de aplicación del derecho romano, en materia de sucesiones e imposición tributaria, cfr. *ibid.*, p. 29.

<sup>76</sup> Ver p. ej. *Variae* 10,29: "*more gentium barbararum*".

viven *iure Romano*<sup>77</sup>, *ex legibus*<sup>78</sup>; los pueblos bárbaros, *reliquae gentes*, practican los *arma* mas no las *leges*<sup>79</sup>. *Parentes* son únicamente aquellos pueblos germánicos que fomentan la observancia del derecho romano<sup>80</sup>.

Siendo el derecho romano *ius commune*, y aplicándose también a los Godos, no se puede hablar de la vigencia en la Italia gótica de un principio de "personalidad" del derecho<sup>81</sup>.

<sup>77</sup> Recordamos la exhortación de TEODORICO *universis provincialibus Galliarum*, tras la conquista de Provenza: "*exiite barbariem*", abrazando la *aequitas nostri temporis* y recibiendo los *veridici mores* (*Variae* 3,17): "*exiite barbariem, abiicite mentium crudelitatem, quia sub aequitate nostri temporis non vos decet vivere moribus alienis... Recipite paulatim veridicos mores... Quid enim potest esse felicius quam homines de solis legibus confidere, et casus reliquos non timere? Iura publica certissima sunt humanae vitae solatia... Gentilitas enim vivit ad libitum... Ideo enim vobis praefecturae vicarium direximus, ut cum tanta dignitate et civilem regulam destinasse...*". A este fin el *rex* reintroduce en *provinciales Galliarum* el uso de la toga ("*vestimini moribus togatis*"), extraño a *peregrini, barbari e aquae et igni interdicti* (cfr. MARCIANO, D.49,14,32); sobre el significado de la *vestis Romulea* y su nexa con los *iura Romana*, ver la *Formula praefecturae urbanae*, *Variae* 6,4: "*...te togatae dignitatis ornatus, ut indutus veste Romulea, iura debeat affectare Romana*". Ver también *Variae* 3,24, donde TEODORICO, al exhortar a bárbaros y romanos *per Pannoniam constituti* para que abandonen la costumbre del duelo, pone el ejemplo de los Godos: "*non in vos, sed in hostem saevire cupiatis... Pessime contra parentes erigitis brachium, pro quibus constat gloriose moriendum... Aut unde pax esse creditur, si sub civilitate pugnetur? Imitamini certe Gothos nostros, qui foris praelia, intus noreunt exercere modestiam. Sic vos volumus vivere, quemadmodum parentes nostros...*".

<sup>78</sup> *Variae* 3,43, TEODORICO, justificando la entrada del ejército a Galia: "*...quid enim proficit barbaros removisse confusos, nisi vivatur ex legibus?*"; la diferencia entre hombres pertenecientes al *imperium Romanum* y los *barbari circumlatrantes* está basada precisamente en el *vivere secundum leges* (*de rebus bellicis*, 6,1: C.G. ARCHI, *Teodosio II e la sua codificazione*, Napoli 1976, p. 199); acerca de la contraposición entre *Gothi* y *renitentes bárbaros*, ver *Variae* 8,21.

<sup>79</sup> Sobre la contraposición entre *natio Gothorum* y *nationum consuetudo perversa* (de otros pueblos bárbaros), ver la epístola de TEODORICO al gobernador de Pannonia, en *Variae* 3,23: "*Aequitati fave... ut inter nationum consuetudinem perversam, Gothorum possis demonstrare iustitiam. qui sic semper fuerunt in laudis medio constituti, ut et Romanorum prudentiam caperent, et virtutem gentium possiderent*"; los Godos son guardianes de la *civilitas* ("*Gothorum laus est, civilitas custodita*": 9,14) y de la *aequitas* ("*...ut rempublicam nostram sicut arma protegunt, aequitas quoque inviolata custodiat*": *Variae* 4,6; cfr. 4,32: "*Patimur enim superari salva aequitate per leges, ut inter arma semper possimus esse victores*"; 4,12: "*Propositi nostri est ut provincias nobis, Deo auxiliante, subiectas, sicut armis defendimus, ita legibus ordinemus*"; cfr. 9,14). "*gentilitas...vivit ad libitum*", en palabras de TEODORICO (*Variae*, 3,17). En las *Variae* no aparece el término *barbari* para indicar a los Godos (ver VISMARA, "Il diritto nel regno dei Goti", cit., p. 9 nota 37).

<sup>80</sup> Sus reyes, y las respectivas *nationes*, estaban vinculados de diversas maneras: de la *adfinitas* por matrimonio en las familias reales (2,41; 3,4) a un vínculo de "hermandad" (3,3) a la *coniuratio* (3,2). Acerca de la política de "solidaridad germánica", perseguida también por vía matrimonial en particular por TEODORICO, ver SAITTA, *Giustiniano e Maometto*, cit., p.80; ver el intercambio de epístolas con reyes romano-germánicos (el franco Clodoveo, el visigodo Alarico y el burgundio Gondebaudo), contenidas en las *Variae*, y cuya fecha señala Mommsen en los *Monumenta Germaniae Historica* hacia el 507 (SAITTA, op. cit., pp. 151 ss.).

<sup>81</sup> Este no es el significado de la recomendación "*unicuique sua iura serventur*", contenida en la *Formula comitivae Gothorum* (cfr. VISMARA, "Il diritto nel regno dei Goti", cit., p.11). El principio de "personalidad" ha sido puesto en discusión, relativamente a su vigencia en los llamados reinos romano-bárbaros, desde los años Treinta del siglo pasado, por Alfonso GARCÍA GALLO, seguido en los años cincuenta por D'ORS, y en estudios más recientes ha sido adscrito a la cultura del reino franco (cfr. VISMARA, "Le fonti del diritto romano nell'alto medioevo", cit., pp. 15 s.); cfr. SAITTA, *Giustiniano e Maometto*, cit., p. 131.

## 6. CIUDADANÍA Y NACIONALIDADES ENTRE DERECHO UNIVERSAL Y DERECHOS LOCALES

El derecho romano universal se extiende a todos los que están bajo el imperio romano (*sub imperio*), según una determinación universalística que se expresa en el vocablo *orbis*<sup>82</sup>: por ejemplo, en la constitución *Tanta*, 19, Justiniano se dirige a *omnes orbis terrarum homines*, "todos los hombres del *orbis*", para que apliquen la *Romana sanctio ab urbe condita*<sup>83</sup> ahora codificada<sup>84</sup>.

De esta dimensión universal del imperio no quedan excluidos ni siquiera los bárbaros, quienes sin ser ciudadanos pueden ser sujetos a la *res publica* romana y respecto a los cuales legisla válidamente el emperador (así en la Nov.117,4: el emperador se dirige "*subiectis nostrae reipublicae barbaris*", a propósito de la forma para contraer matrimonio).

No extraña por lo tanto que al dictar las disposiciones de la *Pragmatica sanctio pro petitione Vigilii*, Justiniano se dirija a todos los que habitan *per Occidentales partes*<sup>85</sup>, sin distinciones en cuanto a "origen" o "nacionalidad": *Romani, Italici*<sup>86</sup>, *Gothi y barbari*.

<sup>82</sup> Hay que recordar que el *imperium populi Romani*, y la validez del sistema jurídico, no son limitados por los *finis* o el *limes* (conceptos de por sí mucho menos rígidos que el de 'fronteras'): los emperadores, a partir de Caracalla quien dio cumplimiento al principio de la ampliación de la ciudadanía (MODESTINO, D.50,1,17), utilizan la palabra *orbis*, para indicar en la perspectiva del espacio la universalidad del *imperium populi Romani*, que abarca no solamente a todos cuantos se encuentren "bajo" o "en" el Imperio, sino también a los que se encuentren fuera de éste (reyes, pueblos, individuos); no hay contradicción entre la universalidad en el plano del derecho y el carácter limitado, en el plano fáctico, del *imperium Romanum*, tal como lo expresan los términos *finis imperii, finis imperii, limen, limes* (Labeón D. 49,15,30; I.1,12,5): así P. CATALANO, "Le concept juridique d'Empire avant et au-delà des États", en *Empires et passés méditerranéens*, *Révue de l'association Méditerranées*, no.4, 1995, pp.33 ss.; sobre la concepción poética virgiliana del *imperium sine fine*, que bien expresa la superación de la antigua concepción jurídica de la estrechez del *limes* y de los *finis* (cfr. GAYO, I,12,5), y su desarrollo como teoría jurídica en el derecho justiniano, ver P. CATALANO, voz "Justiniano" en *Enciclopedia Virgiliana*, II, Roma 1985, pp. 760, 762. Sobre la terminología jurídica justiniana en tema de espacio universal, ver A. MASTINO, "Orbis, κόσμος, οίκουμένη: aspetti spaziali dell'idea di impero universale da Augusto a Teodosio", en *Popoli e spazio romano tra diritto e profezia*, *Atti del II Seminario internazionale di studi storici "Da Roma alla Terza Roma"*, 21-23 aprile 1983, Napoli 1986, pp.63 ss.; cfr. F. LANCIOTTI, "Lo 'spazio romano' nella terminologia delle fonti giuridiche giustiniane in lingua latina", *ibid.*, p. 362.

<sup>83</sup> *Tanta* pr.

<sup>84</sup> "*Hasce itaque leges et adorate et observate omnibus antiquioribus quiescentibus*". Según Justiniano, las *Romanae leges* o *Romana sanctio* o *ius Romanum* conciernen a todos los hombres (*Deo auctore* 1; *Tanta* 12; 19; 23) y a todos los pueblos (*Imperatoriam* 1). Sobre el uso en las fuentes jurídicas de términos omnicomprendivos (*cuncti, omnes, universi, subiecti*), para expresar la relación entre el *ius Romanum* y los hombres, ver P. CATALANO, "*Ius Romanum*" en *Diritto e persone. Studi su origine e attualità del sistema giuridico romano*, I, Torino 1990, pp. 53 ss.; M.P. BACCARI, *Cittadini popoli e comunione nella legislazione dei secoli IV-VI*, Torino 1996, pp. 207 s.; cfr. *ibid.*, pp. 191 ss.

<sup>85</sup> Nov.App.VII,1: "*ad utilitatem omnium pertinentia, qui per occidentales partes habitare noscuntur*".

<sup>86</sup> En el lenguaje de la *Pragmatica sanctio* (Nov.App.VII, 2; 8; 23) el término *Romanus* parece

Por otro lado, según el principio de la construcción "federativa" y "municipal"<sup>87</sup> del *imperium Romanum*, en el derecho romano universal coexistieron y coexisten los derechos particulares (tal como recuerda el emperador en la *Deo Auctore*, 10)<sup>88</sup>, lo cual permite y explica la supervivencia del derecho godo<sup>89</sup>.

## 7. IDENTIDAD DE LOS *LOCI*: ITALIA Y OCCIDENTE EN EL SISTEMA JUSTINIANO

La historia juega un papel fundante en el sistema codificado por Justiniano. En la constitución *Summa rei publicae* pr., está presente la reflexión sobre el cultivar *arma y leges* como razones de la trayectoria histórica de Roma y su proyección en el futuro; las *Novellae*, en particular las concernientes la reorganización de las provincias, a menudo incluyen en *praefatio excursus* históricos sobre las antiguas instituciones

indicar "todos los Italicos que no sean Godos" (GORIA, "Romani, cittadinanza ed estensione della legislazione imperiale", cit. p. 278).

<sup>87</sup> Ver recientemente G. LOBRANO, "Continuidad entre las 'dos repúblicas' del derecho indiano y el 'sistema republicano municipal' del derecho romano. Formulación esquemática de una hipótesis de trabajo", en *Roma e America. Diritto romano comune*, 24, 2007, pp. 17 ss.

<sup>88</sup> Ver M. CELLURALE, *Domicilium nel sistema giuridico romano (la codificazione di Giustiniano)*, Torino 2005, pp. 217 ss.

<sup>89</sup> Inclusive siglos después de la caída del reino Godo: *professiones* de ley de los siglos VIII y XI atestiguan para los territorios italianos de Brescia ("*Stavila civis Brixianus legem vivens Gothorum*", del 769) y Mantua ("*legem vivere Gothorum*", del 1045) la supervivencia del derecho godo (ver MOMMSEN, "Ostgotische Studien", en *Id.*, *Gesammelte Schriften*, VI, Berlin 1910, p.476; cfr. VISMARA, "Il diritto nel regno dei Goti", cit., p. 21; GORIA, "Romani, cittadinanza ed estensione della legislazione imperiale", cit., p. 305 nota 94). La perdurante vigencia del derecho godo no radica en un principio de nacionalidad ni de personalidad, ni se puede explicar satisfactoriamente por la operatividad del *ius singulare* (concepto utilizado por VISMARA, "Il diritto nel regno dei Goti", cit., p. 13). La utilización de la dogmática del "ordenamiento jurídico", a diferencia de la de "sistema", no permite aferrar el dato de la coexistencia de distintos derechos ("ordenamientos"). Contra el prejuicio, de cuño moderno y estatualista, de la necesaria uniformidad del derecho privado vigente en el Imperio Romano, influido por el principio, modernamente entendido según la dogmática jurídica de los Estados constitucionales, de la "igualdad jurídica de los individuos", se expresaba en el siglo pasado vigorosamente EDOARDO VOLTERRA ("I diritti locali", en *I diritti locali delle province romane con particolare riguardo alle condizioni giuridiche del suolo*, Roma 1974, pp.55 ss.; cfr. *Id.*, *Quelques problèmes concernant le conflit de lois dans l'antiquité*, en *Annuario di diritto internazionale*, 1, 1965, pp. 553 ss.).

Según un antiguo principio, clave para la construcción federativa de la *res publica*, el ingreso de un pueblo al imperio del pueblo romano (desde las *civitates liberae y foederatae* hasta la institución del *municipium*) no significa aniquilación de su derecho propio. En el derecho universal coexisten y coexistieron los derechos particulares (*Deo auctore*, 10).

Vale la pena señalar que, sin embargo, era precisamente con base en el concepto de *natio* que se identificaba la proveniencia de los bárbaros, en cuanto no tenían *origo* de una ciudad del Imperio; el concepto de *natio* es utilizado en las fuentes justinianas con referencia a las personas privadas de ciudadanía, cuales los *servi* (por ejemplo, para determinar la proveniencia a efectos de la venta: Ulpiano, D.21,1,31,21; cfr. Ulpiano, D.50,15,4,5) y, justamente, los *barbari* (Ulpiano, D.50,15,1,5; C.4,41,2,1; 12,44,1; en una constitución del emperador León, C.1,3,28,3, se pone la cuestión de la *ambiguitas* de la *patria*, en relación con una persona *barbarae nationis*): ver M. CELLURALE, *Domicilium nel sistema giuridico romano*, cit., p. 147. Cfr. *Variae* 3,23 por la contraposición entre *natio Gothorum* y la *nationum consuetudo perversa* (de otros pueblos bárbaros).

de Roma, tales como las magistraturas<sup>90</sup>, o juicios del emperador sobre grandes acontecimientos, como la caída del Imperio romano de Occidente<sup>91</sup>.

Un importante elemento del sistema justiniano, objeto de reflexión histórica y de atención política y legislativa por parte del emperador, es el de la identidad de los lugares, y de las *gentes* que confluyen en el pueblo romano<sup>92</sup>.

En particular, en la distinción, propia del lenguaje de las constituciones imperiales, entre *Italia* y *aliae provinciae*<sup>93</sup> está reflejada la consciencia de una "distinta naturaleza" de Italia respecto a todo el resto del Imperio<sup>94</sup>.

Al menos a partir de la época republicana en normas romanas se toma en consideración Italia como una unidad<sup>95</sup> jurídica antes que política. La individualidad de Italia y su indispensabilidad para la recomposición de la integridad (*integritas*) del Imperio en la totalidad de sus *partes*, se encuentra claramente expresada en la *Pragmatica sanctio pro petitione Vigili*, donde Italia es identificada con las *occidentales partes* del Imperio<sup>96</sup>.

En la *Novella* 104 "*de praetore Siciliae*" (gemela de la 75, "*de appellationibus Siciliae*"), del año 537, al regular la jurisdicción en apelación contra las sentencias de los jueces sicilianos<sup>97</sup>, Justiniano recuerda la especial consideración que tuvo para la historia de Sicilia, al encargar de su administración a un *praetor*, "*secundum instar antiquitatis*", y la especial unión de Sicilia con la persona del emperador, del cual es considerada *peculium*<sup>98</sup>.

<sup>90</sup> Nov.24, *praef.*, para la historia de la pretura, y la Nov.105, *praef.*, para la del consulado.

<sup>91</sup> Nov.30,11,2, donde la pérdida es atribuida a las "negligencias" (*ῥαθυμῖαι*) de los *πάλαυ ῥωμαῖοι*.

<sup>92</sup> Ver p. ej. Nov.25 *praef.*, y Nov.29 *praef.*, donde el emperador traza una pequeña historia respectivamente la *gens Lycaonum* ("*cognatissima Romanorum*"), y *Paphlagonum* ("*...gens et antiqua et non sine nomine...*", destacando su antigüedad y sus conexiones con los *primordia* de la historia romana); ver también *Novellae* 30, 31, 102, 103. El llamado "clasicismo" de Justiniano es verdadera doctrina política que mantiene el lazo con Roma antigua en el desempeño de la tarea constitucional de construcción de la nueva *πολιτεία* (S. PULLIATTI, *Ricerche sulla legislazione regionale di Giustiniano*, Milano 1980, pp. 8 ss.).

<sup>93</sup> Ver p. ej. C.2,52,7 pr.; C.5,66,1.

<sup>94</sup> R. BONINI, "Giustiniano e il problema italico", cit., p. 75.

<sup>95</sup> El concepto de *Italia* como territorio presenta antiguos nexos con el derecho divino, pontifical y augural (ver P. CATALANO, "Aspetti spaziali del sistema giuridico-religioso romano", cit., pp. 525 ss.); en particular, acerca de la conexión entre suelo itálico y pomerio, posteriormente puesto en relación con los *finis populi Romani*, para la distinción respecto a las *externae terrae*, ver *ibid.*, p. 534.

<sup>96</sup> Nov.App. VII,1. Sobre el concepto justiniano de *Occidens*, cfr. Nov.79,2. Sobre la idea de *pars mundi*, ver *Tanta*, 23, donde Libia reconquistada es definida en como *tertia pars mundi*, *adiuncta* al Imperio después de Europa y Asia.

<sup>97</sup> Para dirigirse al *quaestor sacri palatii*, quien juzgará "*vice sacra*" y "*more consultationis*".

<sup>98</sup> BONINI, "Giustiniano e il problema italico", cit., p. 86; N. TAMASSIA, "La Novella giustiniana "*de praetore Siciliae*" (Studio storico e giuridico)", en *Scritti per il centenario della nascita di Michele Amari*, II, Palermo 1910, pp. 304 ss. (N. TAMASSIA, *Studi sulla storia giuridica dell'Italia meridionale*, Bari 1957, pp. 3 ss.). Ya desde la época republicana, Sicilia se encuentra en una posición jurídica distinta a las demás provincias (en particular en cuanto al régimen del suelo), en razón de la especial historia de su tránsito al *imperium populi Romani* (Cicerón, *Verrinae* 2,3,6,12: "*Siciliae civitates sic in amicitiam fidemque accepimus, ut eodem iure essent, quo fuissent, eadem condicione populo Romano parerent, qua suis ante paruissent*"; ver M. GENOVESE, "Condizione

En una *ley dada para los deudores de Italia y Sicilia*<sup>99</sup>, posterior al 555, año de la invasión de los Francos, invasión mencionada en la ley<sup>100</sup>, el emperador reafirma al mismo tiempo la individualidad del *locus-Sicilia*, y la unión entre Italia y Sicilia, y de sus hombres, entre los cuales los aquejados por las deudas, en una sola comunidad<sup>101</sup>.

## 8. INSTAURACIÓN DE LOS *LEGITIMA TEMPORA*: LA LUCHA CONTRA BÁRBAROS Y TIRANOS

La política militar de Justiniano parte de la reflexión histórico-jurídica sobre los lugares y los pueblos del Imperio, y persigue no la ampliación territorial de este, sino la defensa de los *finis* de la *res publica*<sup>102</sup> y la liberación de las regiones, de las *civitates* y de los pueblos

delle civitates della Sicilia ed assetti amministrativo-contributivi delle altre province nella prospettazione ciceroniana delle Verrine", en *IURA*, XLIV, 1993, pp. 171 ss., p. 176). Sobre las vicisitudes de Sicilia entre conquista vándala y concesión a los Hérulos, y la naturaleza del acuerdo entre Gensérico y Odoacro, según el testimonio de *Victor Vitensis*, *Historia persecutionis Vandalicae* 1,14, cfr. SAITTA, *Giustiniano e Maometto*, cit., pp.148 s.; para un estudio de la *Novella* 104 desde el punto de vista del reparto de jurisdicciones, y de lo que significó en términos de organización del poder y equilibrios económico-sociales la sustracción de la isla a la autoridad del prefecto del pretorio de Italia, en la óptica de una separación de los destinos de las partes de Occidente, ver L. CRACCO RUGGINI, "Giustiniano e la società italiana", cit., pp. 190 ss.

<sup>99</sup> "*Lex quae data est pro debitoribus in Italia et Sicilia*", que se puede leer en la *Appendix constitutionum dispersarum* de la edición Schöll-Kroll de las *Novellae*, VIII.

<sup>100</sup> "*usque ad nuper factam incursionem Francorum*".

<sup>101</sup> "*Universae quidem Italiae nos oblatae preces generaliter commoverunt*"; "...sancimus, ut per universam Italiam atque Siciliam..."; cfr. BONINI, "Giustiniano e il problema italico", cit., p. 91.

<sup>102</sup> En C.1,27,2,4, constitución dictada por el emperador en el año 534 para la reorganización de África quitada a los Vándalos, y contenida en el título "*de officio praefecti praetorio Africae et de omni eiusdem dioceseos statuti*", Justiniano da instrucciones a Belisario, *magister militum per Orientem*, a fin de restablecer la seguridad de las "*civitates sub Romano imperio constitutae*", afligidas por las incursiones de los enemigos, exortando a sus oficiales "*usque ad illos fines provincias Africanas extendere, ubi ante invasionem Vandalorum et Maurorum respublica Romana fines habuerat*" (C.1,27,2,4). La norma muestra la percepción romana de los *finis* de la *res publica*, que protegen el espacio romano de los (política, jurídica y culturalmente) *externi (aliena regna, nationes)*, y recuerda el estatuto, de relevancia constitucional, se podría decir, de las ciudades, "*sub imperio Romano constitutae*", que ha de ser defendido y plenamente reintegrado. La preocupación por la defensa del *limes* está también a la base de la represión justiniana del crimen denominado *scopelismos*, delineado por Ulpiano en D.47,11,9, perpetrado por *inimici*, en particular en Oriente en áreas contiguas al *limes*, no fortificadas, y consistente en poner piedras en los campos, como amenaza de muerte, generando en los cultivadores un temor tal que los empuja a no regresar más: esta norma se debe reconstruir en clave de protección de los asentamientos de colonos que hacían de parapeto entre el Imperio y los bárbaros, y no exclusivamente de represión de la usurpación de la propiedad ajena o de fomento a la agricultura (A. ADAMO, "Scopelismo e difesa del 'limes'", en *Labeo* 44, 1998, pp.94 ss.).

Con el reconocimiento de las prerrogativas de la soberanía (*arcana*) de un *regnum alienum* los emperadores Onorio y Teodosio empujan la constitución con la cual se prohibió a los "*mercatores, tam imperio nostro quam Persarum regi subiectos*", de comerciar "*ultra ea loca, in quibus foederis tempore cum memorata natione nobis convenit* (C.4,63,4: "*ne alieni regni, quod non convenit, scrutentur arcana*"), conformemente con un deber propio de la *humana societas*, ilustrado en la época republicana por Cicerón, *De off.* 1,34,124: "*peregrini autem atque incolae officium est nihil praeter suum negotium agere, nihil de alio anquirere mimimeque esse in aliena re publica curiosum*".

en estado de *captivitas*<sup>103</sup> por causa del *iugum barbaricum*<sup>104</sup>, u oprimidos por tiranos, como el godo Totilas, cuyos actos son revocados en la *Pragmatica sanctio pro petitione Vigilii*<sup>105</sup>; la *integritas*<sup>106</sup> del espacio romano es funcional a la *pax*<sup>107</sup> y a la *libertas*<sup>108</sup>.

En el programa imperial se establece un fuerte nexo entre guerra, derrota de *barbaricae gentes*, reconducción de antiguas provincias a la *dicio Romana* y validez para *omnes populi* de las leyes ya promulgadas y ordenadas por el emperador (así en las constituciones *Imperatoriam* y *Tanta*, en el Edicto III y en la Nov.21)<sup>109</sup>.

En el título 15,14 del *Codex Theodosianus*<sup>110</sup> ("*de infirmendis his, quae sub tyrannis aut barbaris gesta sunt*"), a tiranos y bárbaros, por igual se les señala como responsables de la corrupción de las leyes.

En la *Pragmatica sanctio* Justiniano, tras ordenar que se mantengan firmes los actos de Atalarico, Amalasuunta y Teodado<sup>111</sup>, legítimos reyes, establece la revo-

<sup>103</sup> C.1,27,1 pr. Posiblemente se aluda aquí a una condición de los Romanos sometidos a los Vándalos como de *captivi*, ciudadanos romanos prisioneros, a los cuales podría eventualmente aplicarse el *postliminium*, en el momento en que regresen al interior del espacio romano (GORIA, "Romani, cittadinanza ed estensione della legislazione imperiale", cit., p. 327).

<sup>104</sup> C.1,27,1 pr.; a propósito del dominio de los Vándalos en África; cfr. la "*decurso barbarici temporis*" de los Francos mencionada en la *Lex quae data est pro debitoribus in Italia et Sicilia*.

<sup>105</sup> Nov.App. VII, 2.

<sup>106</sup> Cfr. C.1,27,2,4.

<sup>107</sup> C.1,27,2,4; para la perspectiva de la *perfecta pax Italiae*, ver la *Lex quae data est pro debitoribus in Italia et Sicilia*, Nov.App. VIII.

<sup>108</sup> C.1,27,1 pr.

<sup>109</sup> "*et bellicos quidem sudores nostros barbaricae gentes sub iuga nostra deductae cognoscunt et tam Africa quam aliae innumerosae provinciae post tanta temporum spatia nostris victoriis a caelesti numine praestitis iterum ditioni Romanae nostroque additae imperio protestantur. Omnes vero populi legibus iam a nobis promulgatis vel compositis regunt*" (*Imperatoriam*, 1). Cfr. *Tanta*, pr.: "...omnem Libyam Romano imperio iterum sociatam et leges antiquas iam senio praegravatas per nostram vigilantiam praebuit in novam pulchritudinem et moderatum pervenire compendium"; y el Edicto III, *De Armeniorum successione*, *praf.*: "*Etiam Armenios volumus pristina iniustitia liberatos, ad nostras leges per omnia deducere et convenientem eis donare aequitatem*". Cfr. la Nov.21, "*De Armeniis, ut ipsi quoque per omnia Romanorum leges sequantur*": "*si enim nostrae reipublicae sunt serviuntque nobis cum aliis gentibus et omnibus nostris fruuntur, nequaquam solae apud eos feminae nostra aequitate repellentur, sed omnibus sub aequitate nostrae erunt leges, quascumque ex veteribus collegimus et in nostris posuimus Instituitis atque Digestis et quaecumque ex imperiali legislatione tam priorum imperatorum quam nostra conscriptae sunt*".

Justiniano realizaría el proyecto "ecuménico"-ortodoxo (con la reconquista de Italia y Libia y la victoria sobre los Francos con la consiguiente conversión de estos al cristianismo católico), que estaba en los deseos de Romanos de Oriente tal como había sido expresado por los constantinopolitanos en el 491, tras la muerte del emperador Zenón (ver Constantino Porfirogeneta, *de Caerimoniis aulae Byzantinae*, I, 92); de ahí el juicio de Agathias, según el cual Justiniano fue el primero entre los que reinaron en Constantinopla que tuviese el derecho de llamarse con razón "emperador de los Romanos" ("Ρωμαίων αυτοκράτωρ, 5,14,1; ver T.C. LOUNGHIS, "Le programme politique des 'Romains orientaux' après 476. Une répétition générale?", en *La nozione di "Romano"*, cit., pp. 371 ss.)

<sup>110</sup> "*de infirmendis his, quae sub tyrannis aut barbaris gesta sunt*".

<sup>111</sup> Nov.App.VII, 1: "*Ut omnia firma sint, quae Amalasuunta vel Atalaricus vel Theodatus concesserunt. Pro petitione Vigilii venerabilis antiquioris Romae <episcopi> quaedam disponenda esse censuimus ad utilitatem omnium pertinentia, qui per occidentales partes habitare noscuntur. Inprimis itaque iubemus, ut omnia quae Atalaricus vel Amalasuunta regia mater eius vel etiam Theodatus Romanis vel senatu poscente concesserunt, inviolabiliter conserventur. Sed et ea quae a nobis vel a pie memoriae Theodora Augusta quondam coniuge nostra conlata sunt, volumus illibata servari, nulla cuicumque danda licentia contra ea venire, quae a*

cabilidad de las medidas<sup>112</sup> tomadas bajo el reino de Totilas, definido varias veces como una tiranía<sup>113</sup>:

*"Quod enim per illum tyrannidis eius tempore factum esse invenitur, hoc legitima nostra notare tempora non concedimus"*<sup>114</sup>.

El tiempo de los bárbaros<sup>115</sup> y de los tiranos se contrapone a los *legitima tempora* de Justiniano. En el caso de Italia, la guerra obedeció a la necesidad de erradicar una tiranía, que altera y corrompe las leyes; mas, a diferencia de otras regiones de Occidente, Italia nunca se había vuelto extraña al Imperio.

#### 9. AUCTORITAS DE LAS LEGES Y UNIDAD DE LA RES PUBLICA

En el *caput* 11 de la *Pragmatica sanctio pro petitione Vigilii*, tras recordar la vigencia *per Occidentales partes de iura y leges* codificados, enviados en su momento *sub edictali programme*, Justiniano dispone que las constituciones promulgadas con posterioridad a la codificación, las *Novellae*, sean divulgadas (*vulgari*) y eficaces (*obtinere*) *per partes Italiae*,

*"ut, una, Deo volente, facta re publica, legum etiam nostrarum ubique prolatetur auctoritas"*<sup>116</sup>.

*praedictis personis pro quibuscumque rebus vel titulis data vel concessa esse noscuntur...*"; cfr. 24: *"Ut mutationes in suo statu stent. Rei publicae permutatione etiam vel comparationes sive competitiones cum publico factas usque ad adventum sceleratae memoriae Totilae in sua firmitate servamus, si tamen nulli aliquid alio possidenti competit"*.

<sup>112</sup> En particular en materia de exenciones fiscales y transferencias de la propiedad.

<sup>113</sup> C. 2 de la *Pragmatica*, Nov.App. VII, 2; cfr. Nov.App. VII, 5: *"tyrannici temporis"*; Nov.App. VII, 6: *"adventu tyrannorum"*, *"bellica confusio"*; Nov.App. VII, 8: *"nefandissimi Totilae superventum"*; Nov.App. VII, 10: *"hostilem adventum"*; Nov.App. VII, 12 y 15: *"tyrannorum tempore"*; Nov.App. VII, 15: *"Gothicae ferocitatis nefandissima tempora"*; Nov.App. VII, 17: *"tyrannicae ferocitatis"*; Nov. App. VII, 24: *"adventum sceleratae memoriae Totilae"*.

<sup>114</sup> Nov.App. VII, 2. Se parte de la premisa según la cual bajo una tiranía lo que es ilícito se vuelve permitido (Nov.App. VII, 17: *"Cum autem tyrannicae ferocitatis praesumptionem res etiam illicitas quasi permissas egisse sine dubio sit..."*). Por otro lado, se considera válido todo acto que sea *rite perfectum*: *"Quod enim rite perfectum est, per fortuitos belli casus subverti subtilitatis non patitur ratio"* (Nov.App. VII, 7, *"Ut instrumenta <inrita> non revocentur"*), conformemente con un principio expresado en una constitución de Constantino, C.Th.15,14,3: *"Quae tyrannus contra ius rescripsit non valere praecipimus, legitimis eius rescriptis minime impugnandis"*. Sobre C.Th.15,4 y en general la existencia de una doctrina en materia de *rescissio actorum* elaborada entre principado y dominado, también en relación con el tema de las usurpaciones, ver ARCHI, *"Pragmatica sanctio pro petitione Vigilii"*, cit., pp. 1987 ss.; para una comparación con dos constituciones de Zenón, C.1,2,16 y 5,5,9, en materia de rescisión de normas de un *tyrannus* y consiguiente *restitutio in integrum*, ver *ibid.*, p.1990. Cfr. ARCHI, *Teodosio II e la sua legislazione*, cit., pp. 85 ss.

<sup>115</sup> *"decursio barbarici temporis"*, cfr. Nov.App. VIII.

<sup>116</sup> PESCANI plantea la hipótesis de que, terminada la guerra, hubiese sido enviada, o extendida, desde Rávena, una recopilación, por cierto no oficial, de *Novellae* emanadas entre 534 y 554 (voz *"Novelle di Giustiniano"*, cit., p. 12).

Aparece aquí lograda la unidad de la república, que solo es plenamente posible al permitir que se despliegue en todos los lugares la *auctoritas* universal de las leyes.

Históricamente, la unidad de Italia no se realiza sino en virtud del derecho romano: asociarse (*sociari*) a Italia conlleva el someterse al *ius Romanum*:

"... *iuri Romano servit quicquid sociatur Italiae*"<sup>117</sup>.

El *ius (Romanum)* sostiene la unión de voluntades que se encuentra a la base de la *res publica*:

"*nec permittimus indiscreto iure vivere quod uno voto volumus vindicare*"<sup>118</sup>.

La *auctoritas* universal de las *leges*<sup>119</sup> rige la Italia pacificada, reincorporada a la *res publica Romana* unida<sup>120</sup>.

<sup>117</sup> *Variae* 1,27.

<sup>118</sup> TEODORICO, en *Variae* 3,13.

<sup>119</sup> *Pragmatica sanctio pro petitione Vigilii*, Nov.App. VII, 11. Cfr. *Deo auctore*, 1: "*Cum itaque nihil tam studiosum in omnibus rebus invenitur quam legum auctoritas, quae et divinas et humanas res bene disponit et omnem iniquitatem expellit...*".

<sup>120</sup> Justiniano, C.1,27,2,4; 7. La plena reincorporación de Italia al Imperio marcaría un cambio en la terminología jurídica, al acuñar la expresión *utraque Roma*, dimensión ubicua de la *origo* romana y duplicación del paradigma del derecho (para aplicarse en casos de conflictos de normas, cfr. *Deo auctore*, 10; Juliano, D.1,3,32), que aparecería por primera vez en C.8,14,7 (A. BISCARDI, "Nuovi spunti sulle fonti del diritto nell'età del Tardo Impero", en *Labeo* 38, 1982, p.344). Significativa, en mi opinión, como indicativa de la tensión justiniana hacia la unidad y la concordia del Imperio por medio de la universalidad del sistema jurídico codificado, resulta la afirmación, en el lenguaje de las *Novellae*, del adjetivo *communis*, para el sustantivo *lex (lex communis, νόμος κοινός)*, que a veces si afianza, a veces se sustituye al de *generalis* (ver G.G.ARCHI, "La legislazione di Giustiniano e un nuovo vocabolario delle costituzioni di questo imperatore", en *Scritti di diritto romano*, III, cit., pp.1953 ss.). Esta nueva connotación acomunaría al mismo emperador en la sujeción a la ley (cfr. sobre este punto A. DELL'ORO, "Imperium" e "lex imperii" alla luce del Codice di Giustiniano", en *Sodalitas. Scritti in onore di Antonio Guarino*, 4, Napoli 1984, pp.1569 ss.).