El pago de la suma de dinero a que ascienden las pensiones alimenticias, debe ser materia de un juicio ordinario.

Recurso de nulidad interpuesto por doña María Josefa Zambrano en la causa que sigue con don Víctor Becerra sobre alimentos.—Procede del Cuzco.

Excmo. Señor:

Por resolución de Diciembre de 1911, corriente a fojas 53 vuelta, del cuaderno agregado y ejecutoriada a fojas 63, se declaró que Becerra debía acudir a su hijo natural José Sebastián, con una pensión alimenticia mensual de 15 soles.

En Mayo de 1913, la Zambrano, madre de dicho menor, entabló nueva acción para que Becerra le pagara los alimentos correspondientes al tiempo transcurrido desde el nacimiento del niño hasta la fecha de la ejecutoria referida.

Becerra interpuso las excepciones de pleito pendiente, naturaleza del juicio y cosa juzgada. El juez declaró sin lugar a fojas 34 la primera y la tercera, y fundada la segunda. Pero la Corte ha declarado nulo lo actuado y mandado que la acción se provea y sustancie con arreglo al artículo 1030 del Código de Procedimientos Civiles.

La Corte está en error. No se trata ya de juicio de alimentos. Está resuelto en el otro, que Becerra debe prestarlos. Aquí se persigue el pago de la suma a que asciende la pensión ya declarada en los años anteriores a la ejecutoria. Esta es una acción ordinaria, que debe sustanciarse por sus propios trámites.

Es nula, por tanto, la resolución recurrida. Puede V. E. servirse declararla insubsistente y mandar que la Corte resuelva, con arreglo a ley, el auto apelado; salvo mejor parecer.

Otrosí dice el Fiscal: que se advierta a la Corte de Procedencia cuide de exigir el inmediato reintegro del papel de fojas 19 a 21, 24 y 37 del cuaderno corriente y fojas 8, 15 a 17, 19, 23, 26, 27, 60, 61, 63, 92 a 95, 112, 113, 115, 116 y 118 a 120 del agregado.

Lima, 31 de Diciembre de 1914.

LAVALLE.

Lima, 3 de Marzo de 1915.

Vistos; en discordia de votos, de conformidad con el dictamen del señor Fiscal, cuyos fundamentos se reproducen: declararon nulo el auto de vista de fojas treinta y siete, su fecha nueve de Julio último, que declarando insubsistente el de primera instancia de fojas treinta y tres, su fecha veintitres de abril anterior, manda reponer la causa al estado de proveerse la demanda de doña María Josefa Zambrano, con arreglo a ley; mandaron que la Ilmta. Corte Superior del Cuzco, absuelva el grado, confirmando o revocando el apelado; y los devolvieron.

Almenara.—Elmore.—Alzamora.—Washburn.

Nuestro voto es porque no hay nulidad en el auto de vista.—*Barreto.—Erausquin.*

Se publicó conforme a ley.

Julio Noriega.

Cuaderno No. 581—Año 1914.

Para la agravación de la pena, no se considera como reincidente al culpable de homicidio que ha sido condenado anteriormente, por lesiones (1).

Recurso de nulidad interpuesto por Santos Ojar en la causa que se le sigue por homicidio—Procede de Lima.

SENTENCIA DE 1.^a INSTANCIA

Vistos y considerando:

1.^o.—Que en las primeras horas de la noche del domingo 30 de marzo del año próximo pasado, recibió Andrés Hermosa en una reyerta que sostuvo, una herida en el hipocondrio derecho que le causó una muerte instantánea;

2.^o.—Que por la circunstancia especial de haber tenido, con Miguel de la Cruz otra, se creyó que éste fuera el autor del delito y se le capturó;

3.^o.—Que esta creencia se ha desvirtuado con las diligencias posteriores del sumario, que acre-

(1)—Véase ejecutoria igual en la página 327 del Tomo V.