Cuando la recusación se funda en pleito pendiente promovido por el juez, no es aplicable el artículo 7º de la ley de 5 de setiembre de 1903.

Recurso de nulidad interpuesto por don Froilán P. Cabrera en la causa que sigue éste y otros con don Rosendo Guerra y otro sobre misión en posesión. — Del Cuzco.

INCIDENTE DE RECUSACIÓN AL SEÑOR VOCAL DOCTOR
JUAN J. DEL CASTILLO.

Excmo Señor:

En la causa que se sigue entre don Froilán P. Cabrera, albacea mandatario de la finada doña Manuela Cabrera viuda de Guerra con don Rosendo Guerra, sobre misión en posesión de una hacienda, ha recusado dicho albacea al vocal de la Corte del Cuzco doctor don Juan J. del Castillo, alegando ser deudor de la testamentaria que representa y además tener con ella pleito pendiente. Aunque no se ha acreditado la primera causal, resulta comprobada la segunda, no solo por el informe del mismo funcionario, sino también por el expediente adjunto promovido por el doctor Castillo para que dicho albacea le otorgue una escritura. Eso no obstante, se ha declarado sin lugar la recusación por el auto de fojas 7 vuelta con costas y multa de soles 25, haciéndose una aplicación errónea de lo prevenido en el artículo 7º de la ley de 5 de setiembre de 1903, que se refiere no á los juicios preexistentes, como el que se aduce, sino á las demandas

interpuestas después de haber asumido jurisdicción el juez en la causa en que es recusado.

Siendo, pues, aplicable al caso el artículo 95 inciso 14 del Código de Enjuiciamientos Civil concluye el Fiscal que hay nulidad en el citado auto sobre que versa el recurso.

Lima, 16 de abril de 1909.

CAVERO.

Lima, 27 de abril de 1909.

Vistos: de conformidad con el dictamen del señor Fiscal, cuyos fundamentos se reproducen y atendiendo además á que el pleito pendiente en que se funda la recusación fué promovido por el señor vocal recusado doctor Juan J. del Castillo, por cuyo motivo no es aplicable al presente caso lo dispuesto en el artículo 7.º de la ley de 5 de setiembre de 1903, declararon haber nulidad en el auto superior de fojas 8 vuelta, su fecha 2 de diciembre del año próximo pasado, que declara sin lugar la recusación interpuesta por don Froilán P. Cabrera, contra el señor Vocal de la Ilustrísima Corte Superior del Cuzco doctor Castillo; reformando ese auto declararon fundada dicha recusación y que el referido señor Vocal no se halla expedito para intervenir en la presente causa; y los devolvieron.

Ribeyro. — Espinosa. — Villarán. — León. — Villanueva.

Se publicó conforme á ley.

César de Cárdenas.