materia del presente juicio, con costas y lo devolvieron.

Vidaurre — Alvarez — Ribeyro — Muñoz — Arenas — Cisneros — Sánchez.

Se publicó conforme á la ley de lo que certifico.

Manuel L. Castellanos.

Reclamación del capitán del buque "El Talismán" — Su captura se considera como presa legítima por el objeto revolucionario de su expedición y arribo á las playas del Perú.

Excmo. señor:

La cuestión principal del presente juicio ha sido dilucidada y resuelta con arreglo á la ley: el luminoso informe del agente fiscal del departamento del Callao y las sentencias pronunciadas en primera y segunda instancia reposan en los principios que, en el derecho internacional y en los tratados especiales sobre la guerra, tienen hoy adoptados los pueblos más cultos de la Europa.

Un buque contratado en el extranjero, cuyo cargamento se compone todo de armas y de artículos de guerra; que no tiene sus papeles en regla; y que recibe á bordo á individuos que llevan la guerra civil á su patria; que faltando á sus

itinerarios declarados toca en puertos donde el mismo capitán desembarca para ponerse de acuerdo con los agentes de los expedicionarios; que hace fuego contra las autoridades peruanas y aprisiona á parte de ellas; y que por fin arriba á otro puerto donde desembarca el armamento y á los hombres que encienden en su propia patria la guerra civil, no puede ser considerada como nave inocente por ninguna legislación del mundo.

El fallo pronunciado por la Ilustrísima Corte Superior de este departamento, en 21 de setiembre del presente año, corriente á f. 323 vuelta confirmatorio del de primera instancia de f. 194 es pues legal en la parte que declara presa legítima el vapor "Talismán" en el puerto de Ilo. No sucede lo mismo con la segunda parte de la sentencia, en que se manda poner al capitán y tripulantes del buque apresado á disposición del supremo gobierno.

No toca al poder ejecutivo decidir la culpabilidad é inculpabilidad de esos individuos, ni apreciar si las actuaciones del juicio principal dan mérito para entablar contra ellas la acción criminal.

No opina tampoco el adjunto por la confirmación de la sentencia de primera instancia en la parte que dispone que así el capitán y pilotos como todos los responsables, sean puestos á disposición del juez del crimen. Como la sentencia no determina quienes son esos responsables y como los detenidos son, además del capitán y pilotos, todos los tripulantes, había lugar á creer que éstos deben ser juzgados criminalmente.

Como consecuencia del juicio de presas, puede resultar contra los armadores ó comandantes de las naves responsabilidad criminal por la

malicia y conocimiento con que pueden haber procedido; pero la equidad y la justicia se oponen á que esa responsabilidad recaiga sobre individuos que han obrado sin esa malicia y sin este conocimiento. Tal es, además, la opinión de Bynkershoek y de Cauchy.

En el caso actual, por mucho que el capitán y los pilotos hayan pretendido hacer entender que otro era el objeto á que el buque se destinaba, siendo así que conocían la naturaleza de su cargamento y que se prestaron á fondear en puertos que, según declaraciones no eran el punto de su viaje, la malicia de ellos está probada así en estos autos como en los cuadernos agregados referentes á la arribada á los puertos de la costas de Chile y á los puertos peruanos de Pacasmayo y Pacocha.

Los marineros son irresponsables, desde que la subordinación y la naturaleza de sus funciones los hace hasta cierto punto ciegos y meros instrumentos de los comandantes; y en el presente caso consta que, en las aguas de Pacasmayo se mantuvieron completamente extraños á los tiros que de á bordo se hicieron a las autoridades del puerto.

El que suscribe cree, pues, salvo el más ilustrado acuerdo de V.E., que debe declararse que no hay nulidad en la sentencia de vista en la parte que declara legítima la presa del "Talismán"; y que la hay en la que ordena poner á disposición del gobierno al capitán, los dos pilotos y marineros; y que esta parte debe reformarse en el sentido de que los tres primeros sean

desde luego sometidos al juez del crimen y los últimos puestos en libertad.

Lima, 18 de octubre de 1875.

FUENTES.

FALLO

Lima, noviembre 13 de 1875.

Vistos; de conformidad con lo expuesto por el ministerio fiscal, declararon no haber nulidad en la sentencia de vista corriente á f. 233 vuelta del cuaderno 1º, su fecha 21 de setiembre del presente año expedida por la Il^{ma.} Corte Superior de este departamento, en la parte que declara buena presa el vapor "Talismán" y que hay nulidad en cuanto expresa que el capitán, los pilotos y tripulantes de dicho buque sean puestos á disposición del gobierno; mandaron que dicho capitán y pilotos sean sometidos al juez del crimen y que los demás tripulantes sean puestos en libertad y los devolvieron.

Vidaurre — Alvarez — Ribeyro — Muñoz— Arenas — Alzamora — García Calderón.

Se publicó conforme á la ley de que certifico.

Manuel L. Castellanos.