

otro, se obliga por mas de aquello que deuia aquel a quien fia; e esto seria, como si deuiesse cien maravedis, e el otro entrasse fiador por ciento e veynte maravedis, o por quanto quier mas de los ciento: ca tal fiadura non valdria, quanto en lo demas (2). La segunda es, quando el debdor principal es obligado a dar alguna cosa en logar cierto; e aquel que le fia, entra fiador, por dar aquella cosa en otro lugar mas graue (3). Ca entonce tal fiadura non vale. La tercera es, quando el que deuia la cosa, era obligado a darla a tiempo cierto; e el que entra fiador (4) por el, se obliga a darla a mas breue tiempo. E esto seria, como si la ouiesse a dar a dos años, e el entrasse fiador, por darla a vn año: e atal fiadura como esta, dezimos otrosi, que non deue valer. La quarta es, si el debdor principal era obligado a dar la cosa so alguna condicion; e el que entra fiador por el, se obliga a dar aquella cosa puramente sin condicion ninguna. Ca tal fiadura como esta non valdria (5), porque

se obliga en mas el fiador que el debdor principal.

LEY VIII.

Que fuerça ha la fiadura, que muchos omes fazen en vno.

Muchos omes entrando fiadores en vno, e obligandose cada vno dellos en todo, de dar, o de fazer alguna cosa por otri, son tenudos de lo cumplir en aquella manera que lo prometieron. De guisa, que aquel que recibe la fiadura, puede demandar a todos, o cada vno por si, toda la debda (1) que le fiaron; e pagando el vno (2), son quitos los otros. Pero si los fiadores non se obligassen cada vno por todo, mas dixessen simplemente: Non somos fiadores por fulan, de dar, o de fazer tal cosa; entonce, si todos son valiosos (3), para poder pagar la fiadura, a la sazón que se demanda la debda (4), dezimos, que non puede demandar la cosa el señor de

LEY 10.
tit. 1.
lib. 10
Novis.
Recop.

staret juramento partis: quia ex hoc non videtur durior conditio, l. 1. D. de in litem iurand. tenet Joan. Fab. in dict. §. fidejussores, col. 2. versic. sed quid si promiserunt, etc. Sed quid si principalis promittat 10. corbes frumenti; fidejussor verò promittat æstimationem eorum? an teneat fidejussio? Vide Gloss. et Bart. in l. si ita fidejussorem, D. eod. quòd non, licet text. ibi videtur innuere oppositum; si tamen principalis promittat factum, fidejussor potest promittere pecuniam, l. stipulatus es 44. et ibi Bart. D. eod. tit. et qualiter fidejussor accedat obligationi facti, vide per Bart. in l. si quando, §. 1. D. de operis libertor. Jason. in l. si ita stipulatus essem abs te, de verb. oblig. 1. et 2. col. Et an dispositio hujus legis procedat etiam, quando scienter fidejussor plus promisit, vel an procedat tantum, quando ignoranter fecit? Joan. Fab. tangit in dict. §. fidejussores, in fin. 1. col. dicens, quòd indistinctè procedat hoc, quia jura indistinctè loquuntur; et quia videntur dare certam formam, qua non servata totum annihilatur, l. 1. et fin. C. de fide et jure hasta fiscal. lib. 10. licet subdit, quòd possit argui contrarium ex his quæ dixit suprà in princ. tit. et vult allegare, quod dixit in §. at nec, versic. quid si sciunt eum non esse obligatum; quod tamen non videtur obstarè: quia diversus est casus, et diversa ratio.

(2) Quanto in lo demas. In eo verò, in quo principalis tenetur, scilicet in centum, fidejussor tenebitur; et sic utile per inutile non vitabitur: et ista fuit opinio quorundam, ut refert Gloss. in l. græce, §. illud, D. eod. Joan. verò glossator, ut ibi refert Gloss. tenuit contrarium; imò, quod in nihilum fidejussor teneatur; et istam tenet Gloss. in §. fidejussores, Instit. eod. et in l. pecuniæ, C. de usur. et ista est communis opinio, prout dicunt Bart. et Joan. de Imol. in dict. §. illud. Tene ergò menti istam legem Partitæ, quæ est contra dictam communem opinionem, contra quam etiam multum urgebat text. in l. si ultra 22. et ibi notat Bahl. C. de fidejuss.

(3) Mas graue. Si ergò levius esset fidejussori dare in loco, in quo promisit, non vitaretur fidejussio; quod nota et hoc idem tenet Joan. Fab. in dict. §. fidejussores, in fin. Instit. eod. Bart. tamen in l. hi qui accessionis, col. 3. in princ. D. eodem, vult contrarium, et idem tenet ibi Joan. de Imol. et latius in l. fidejussor obligari, §. qui certo loco, D. eod. et idem, quod Faber, tenet Ang. in dict. l. hi qui accessionis. Tu nota istam legem, quæ hoc decidit.

(4) E el que entra por fiador. Secus, si se obligaret ut constitutor, l. sed et si ceteriori die 4. D. de constit. pecun.

Bart. in l. hi qui accessionis, D. eod.

(5) Non valdria. Adde §. fidejussores 5. Instit. eod.

LEX VIII.

Si plures fidejussores sunt in solidum obligati, potest creditor ab omnibus, vel à quo voluerit, totum petere; et uno solvente, ceteri liberantur; sed si simpliciter sunt accepti, et omnes sunt solvendo, non potest petere nisi partem à quolibet: et si unus non sit solvendo, alii tenentur etiam pro parte illius. Hoc dicit.

(1) Toda la debda. Sed an poterunt opponere isti fidejussores, qui se in solidum obligarunt, de beneficio divisionis ex Epistola Divi Adriani, de qua fit mentio in l. inter fidejussores 26. D. eod. et in l. fin. C. de constit. pecun. et in §. si plures 4. Instit. de fidejussor? Lex dicit, quod sic, ut est casus in l. non recte 3. C. eod. Sed advertet, quia dictum illius legis fundatur ex eo, quia etsi fidejussores expressè, non se obligaverunt in solidum, tacitè hoc à jure intelligebatur, ut in dict. §. si plures, et expressio ejus, quod tacitè inerat, non immutat juris dispositionem, ut in l. 3. C. eod. et in l. 3. D. de legat. 1. Hodie verò per legem istam Partitarum, si fidejussores plures simpliciter recipiantur, non tenetur quilibet in solidum, sed pro virili, ut statim subditur in ista lege, et sic est sublatum fundamentum dict. l. non rectè: undè videtur, quod non poterit opponi de beneficio divisionis, quando in solidum se fidejussores astrinxerunt, sed quilibet tenetur ad totum debitum, ut vult ista lex: neque obstat l. 10. infra eodem, quia illa loquitur, quando plures principaliter se obligant; hæc verò quando accessoriè.

(2) Pagando el vno. Adde l. rros 23. et l. fin. C. eod.

(3) Son valiosos. Quid si de hoc dubitetur, vide l. si dubitet 10. D. eodem.

(4) Que se demanda la debda. In §. si plures 4. Instit. eodem de tempore litis contextatè dicitur. Sed quid si creditor negligit agere? Dic, quòd remedium erit, ut fidejussor denuntiet creditori, quòd conveniat fidejussorem in parte, qui est solvendo, cum dubitatur, eum effici non solvendo; et tunc si creditor differat, erat ejus periculo, secundum Paul. de Cast. in l. si fidejussor creditori, D. eodem; licet ipse Paul. de Cast. in l. inter fidejussores, eod. titul. dicat non sufficere talem denuntiationem, seu protestationem: sed verius videtur, quod dicit in dict. l. si fidejussor, ubi et hoc est de mente Bart. vide ibi per eos.

la debda a cada vno dellos (5), mas de quanto le cupiere (6) de su parte. E si por auentura algunos de los fiadores fuessen tan pobres (7), que non ouiessem de que pagar aquella parte que les cabe, entonce los otros (8) que ouiessem de que lo fazer, quier fuessen vno, o muchos, son tenudos de pagar

toda la debda principal, o de cumplir aquella cosa que fiaron.

LEY IX.

Como la debda deve ser demandada primeramente al principal debdor, que al que fio.

En el lugar (1) seyendo aquel que fuesse

(5) *Cada vno dellos.* Approbat opinionem Gloss. in auth. *de duobus reis*, in verbo *cedere*, collat. 7. et in *L. creditor*, §. *duobus*, et in *L. Si mandato Titii*, §. *Paulus*, D. *mandat.* et reprobatur opinionem Gloss. in *L. non recte*, C. eod. et in §. *si plures*, Inst. eod. quæ de jure communi est communis Doctorum opinio. Tene ergo menti istam legem, secundum quam non est hodie necessarium beneficium Epistolæ Divi Adriani, de quo in dict. §. *si plures*: et adde ad istam legem *L. 11. tit. 12. lib. 5. Ordin. Regal.* quæ necessarium est intelligenda in his, qui se obligant accessorie ut fidejussores; nam de obligantibus se ut principales non oportebat juri communi derogari, prout in dict. leg. fit, cum idem erat de jure communi, ut in *L. reos 11. §. cum tabulis*, D. *de duobus reis*. Neque ista lex Partitæ corrigitur per *L. Fori 4.* de qua tit. 18. lib. 3. *Foro Leg.* licet contrarium dicat ibi Montalvus, et malè: leges namque Fori non corrigunt jura Partitarum, nisi illæ, quæ sunt usu receptæ, ut habetur in *L. 1. in Ordin. Taurinis*, et tradit Roderic. Suarez in *proem. LL. Fori*; et sit hodie jure isto non est necesse, quod renuntietur beneficio divisionis, cum per istam legem hoc beneficium consequuntur: et probatur etiam hic, quod actio est ipso jure divisa pro parte inter confidejussores, si sunt solvendo; et sic non requiritur, quod opponatur exceptio, licet aliud erat ex beneficio Epistolæ, ut patet ex dicta *L. inter fidejussores 26.* D. eod. ubi Gloss. Bart. et Doctor. Sed au idem, quod in ista lege disponitur, procedat in fidejussoribus de judicato solvendo, scilicet ex clausula *judicatum solvi*? Bald. dicit in *L. fin. col. pen. C. de usur. rei judic.* quod etiam isti gaudeant beneficio divisionis. Et quid si sunt plures constitutores? Dic, quod gaudent eodem beneficio, ut in *L. fin. C. de constit. pecun.* et idem in pluribus mandatoribus, per dictam *L.* et tenet Specul. in tit. *de renuntiatione, et conclusionem*, col. 6. Sed qualiter aget creditor contra plures fidejussores? Nam si pro parte petat, et aliquis eorum non sit solvendo, non videtur, quod possit ab altero, qui est solvendo, aliquid ultra partem ab eo petitam consequi: dic ergo, quod consilium est, quod petat contra omnes, et contra quemlibet eorum sub hac protestatione, quod una solutio totius debiti sufficiat, ut alias dixit Bart. in *L. 2. §. 1. pen. col. in princip. 4. quæst. D. de duobus reis*, et tradit Alex. consil. 37. col. 2. vol. 2. Quid etiam si aliqui ex fidejussoribus sint præsentés, aliqui absentes? an tunc etiam sit servanda hujus legis dispositio, ut quemlibet conveniat pro parte, si omnes sunt solvendo? Speculator in tit. *de renuntiat. et conclus.* col. 6. versic. *quid si plures*, dicit, tunc demum fiendam divisionem, quando omnes sunt præsentés, per text. in dict. *L. si dubitetur*, alias incipit *si dubitet 10.* in princ. ibi, *præsto sint*, D. eod. et argum. authent. *hoc ita, de duobus reis*, et authent. *præsentem, de fidejussor. C.* et facit infra eod. *L. 10.*

Ego verò dubito de isto dicto, maxime attentata dispositione hujus legis, ex quo fidejussores non accepit in solidum, et quando simpliciter accepit, hæc lex dividit actionem inter eos pro parte, quando omnes sunt solvendo; quod ita militat, sive absunt, sive præsto sint; sicut et alias imputatur creditori, si unum fidejussorem purè, alium sub conditione recepit, ut in *L. si plures 27.* in princip. D. eodem. Neque obstat *L. 10.* infra eod. quia loquitur in his, qui ut principales se obligant; imò illa lex facit in oppositum, quasi velit illud non attendendum in fidejussoribus, qui non ut principales, sed accessorie accedunt: item ibi astrinxerunt se in solidum, undè est diversa ratio: et *L. si dubitet* procedit secundum jura Digestorum, quibus etsi nihil diceretur, fidejussores intelligebantur in solidum obligati; quod hodie non est, ut constat ex ista lege Partitæ, et

dixi in princip. hujus gloss. Quid si plures fidejussores non fuerunt insimul recepti, sed unus hodie, alter ex intervallo? an procedat dispositio hujus legis? Speculat. post Hugo. et Azon. quod non, ut ipse notat ubi supra col. 7. versic. *quod si aliquis*. Joan. Fab. in dict. §. *si plures post princip.* tenet contrarium: allegat dictam *L. si Titius*, quæ lex certè pro qualibet parte potest induci. Bartolus etiam in *L. si plures* in princ. D. eodem, tenet contra Specul. post Dynum, et Jacob. de Aret. dicens esse casum in dicta *L. si Titius*: sed in dicta *L. si Titius* in fin. aliter loquutus est, et fortè melius: dicit enim, quod ille qui primò intercessit, non habet beneficium divisionis; ille verò, qui intercessit secundò, habet eodem modo, quo quando simul intercesserat, per illam legem. Tu verò dic, secundum Paul. de Castr. in dict. *L. si plures*, quod si tempore, quo fuit datus primus fidejussor, fuit actum de dando secundum, et primus hoc scivit, quod tunc habebit locum ista lex, quia videtur fidejussisse contemplatione secundi; altero autem istorum deficiente, non habet locum, ex quo non censetur fidejussisse contemplatione secundi: et hoc quantum ad primum fidejussorem. Secundus autem haberet beneficium hujus legis respectu primi, ut dicit Bart. si tamen scivit eum esse datum, ut declarat Paulus de Castro in dict. *L. si plures*, et in dict. *L. si Titius*, et est eadem ratio, quia non censetur fidejussisse contemplatione primi. Adde etiam, quod inter fidejussores diversorum non habet locum ista lex, *L. si à Titio 43.* D. eodem: vide Bart. in *L. inter eos*, §. *dua rei*, D. eod. Et an fidejussor, qui non potest effectualiter conveniri, faciat locum huic beneficio? Vide per Bart. in dict. *L. si Titius*. Adverte etiam, quod cum, ut dixi, ista lex dividat, absque eo quod opponatur, quod non procedet de jure isto dispositio *L. si testamento 49.* §. 1. vers. *quod duo*, D. eod. et sic solum ultra debitum poterit repeti.

(6) *Quanto le cupiere.* Et computabitur in ea, quod antea solverat *L. inter eos*, 51. §. 1. D. eod.

(7) *Fuessen tan pobres.* Adde dict. §. *si plures 4. Instit.* eod. Non ergo requiritur, quod pronuntietur per judicem, ut divisio fiat pro parte inter fidejussores, ut exinde periculum spectet ad creditorem, ut dicit Paul. de Castr. in dict. *L. inter fidejussores*, D. eod. per text. in *L. inter eos 51.* §. *cum inter 4.* eod. tit. sed statim post conventionem periculum spectabit ad creditorem: si tamen non potest creditori imputari negligentia, quia statim quod cepit petere aliquid ex confidejussoribus, factus est non solvendo, antequam haberet commolitam conveniendi eum, tunc non esset periculo creditoris, ut est de mente Paul. de Castr. in dict. *L. inter eos*, §. *cum inter*.

(8) *Los otros.* Quid si duo fidejusserunt distributivè, unus in decem, alius in residuo, et ille qui fidejussit in decem non est solvendo? utrùm alter tenebitur in solidum? Bald. quod non, in *L. fin. col. pen. C. de usur. rei judic.* quia obligatio fuit divisa, et taxata per pactum: allegat *L. fidejussores magistratum*, §. *pro Aurilio*, D. *de fidejussor.* licet alias nomine residui totum contineatur ut in *L. 2. C. de hered. instit.* Et quid si unus fidejussor fuit acceptus purè, alter sub conditione, vide *L. si plures 27.* in princ. D. eod.

LEX IX.

Præsentem reo principali, non potest (eo non prius discusso) fidejussores creditor convenire: si autem absens est, indulgetur tempus arbitrio judicis, intra quod fidejussores principalem repræsentent; et si intra tempus datum non repræsentaverint, conveniantur, et ipsi solvent, prout disponitur supra *L. proxim.* Hoc dicit.

(1) *En el lugar.* Ille ergo dicitur præsentem, qui est in ci-

principal debdor, primeramente (2) a el deuen demandar que pague lo que deue, e non a los que entraron (3) fiadores por el; e si por auentura non ouiesse el de que lo pagar, deuen demandar a los fiadores. E si acaesciere, que los fiadores fueren en el lugar, e aquel por que fiaron, non; e començandoles a demandar el debdo, pidiessen plazo a que aduxiessen a aquel a quien fiaron, deuengelo dar (4). E si al plazo no lo aduxiessen, entonce deuen responder a la demanda, e pagar (5) cada vno dellos su parte, o los ricos por los pobres, o el vno por todos, en la manera que dize en la ley ante desta. E este plazo les deue otorgar el judgador, ante quien demandaren el debdo, segun su aluedrio (6);

vitae, ut hic: et videtur approbari opinio Jacob. de Raven. quam refert Bart. in authent. *de fidejussor.* in princip. unde ista lex habet ortum. Gloss. tamen ibi intelligit praesentem etiam eum, qui est in territorio civitatis, si tamen de facili citari potest; et ita tenet ibi Ang. et etiam Bart. in l. 3. §. 1. col. fin. D. *de duobus reis*, et satis placet: et debet prius fieri rimatio, an sit praesens, ut notat Bart. in dict. l. 3. §. 1. in fine, et Bald. in l. *cum non solum*, §. *necessitatem*, in fin. C. *de bonis quae liberis*.

(2) *Primeramente.* Quid si fidejussor de hoc non opponat? Dic, quod tenebit iudicium cum fidejussore, Bart. per Glossam ibi in l. 2. C. *commun. divid.* quod Alex. ibi in *addition.* dicit, perpetuo notandum, et adde Bart. in l. fin. in fin. princ. D. *si certum petat.* et Alex. consil. 32. col. 1. vol. 4. Bart. in l. *si mancipium*, §. *si communi*, D. *de eviction.* Alex. consil. 78. col. fin. vol. 1. Intellige tamen, ne erres, quod ad hoc, ut agens vincat, requiritur, quod faciat discussionem, vel probet de inopia principalis; quia alias non esset sibi aperta via agendi, secundum Bald. Salic. et Paul. de Castr. in dict. l. 2. Et quid si notorium sit, principalem non esse solvendo? Gloss. dicit, quod sufficere, alia non facta discussione (et tenet ibi Bart. inferens ad fidejussorem tyranni) in l. *decem*, D. *de verb. oblig.* ubi etiam Joann. de Imol. infert ad rixosum, et non idoneum facilitate conveniendi: et vide circa hoc, et circa istam materiam aliqua notabilia per additionatorem Abbat. in cap. *pervenit*, de *fidejussor.* in additione magna. Et si principalis decederet sine haerede, tenebitur fidejussor ad id, quod principalis, ut in l. *sine haerede* 32. et ibi Bart. D. *de administr. tutor.* et vide l. *si à te* 10. D. *ut legator. seu fideicommissor. nom. caveat.* Et quando fidejussor se obligat ut principalis, et simul cum principali, tunc non est necessaria excussio, ut tradit Alex. consil. 32. col. pen. et fin. vol. 4. ita limitans Gloss. in dict. authent. *de fidejussor.* in princ. super verbo *fidejussorem*. Et quid si principalis habet bona alibi quam in loco domicilii, vel ubi contraxit? an etiam illa bona debeant prius discuti, antequam perveniatur ad fidejussorem? Bald. quod sic, quando facilis esset exactio; secus si difficilis, quia actor non cogetur peregrinare: vide per Bald. in l. fin. §. *sed si cum Sejo*, col. 3. D. *si cert. petat.* et per Alexand. consil. 84. col. fin. vol. 3. vide Bald. ubi supra, versic. *sed pone, quod scholaris de Alemania, etc.*

(3) *E non a los que entraron.* Hodie ergo non poterit fidejussor in mora constitui ante principalem: vide per Jason. in l. *cum filius familias* in princ. col. 2. D. *de verb. oblig.*

(4) *Deuengelo dar.* Concordat cum authent. *praesente*, C. eod. et in corpore unde sumitur ex authent. *de fidejussor.* in princ.

(5) *E pagar.* Quid si creditor habeat aliquod pignus debitoris? an possit objicere fidejussor, quod vendat prius pignus? Vide per Gloss. in dict. authent. in princip. in gloss. super parte *summa*, et ibi per Bartol. et Angel.

asmando toda via, fasta quanto tiempo lo puedan aduzir.

LEY X.

Como, quando dos omes se fazen fiadores principales por vna debda, la deuen pagar.

Obligandose muchos omes de so vno (1), e cada vno por todo, faziendose principales debdores, de dar, o de fazer (2) alguna cosa a otri; si todos fueren en el lugar, quando el señor del debdo les quisiessen fazer demanda, maguer cada vno dellos entrasse fiador, e debdor (3) por el otro, con todo esso, non deue demandar todo el debdo al vno. Ante dezimos, que deue ser apremiado cada vno, de dar su

Ley 10,
lit. 1,
lib. 10
Novis.
Recop.

(6) *Aluedrio.* Approbat Gloss. in dict. authent. *de fidejussor.* in princ. in gloss. super parte *det tempus*.

LEX X.

Pluribus fidejussoribus obligatis in solidum, non potest creditor unum convenire, si omnes sunt praesentes, et quilibet est solvendo: sed si absunt aliqui, vel sint non solvendo, exigit totum ab omnibus, qui sunt praesentes, et solvendo. Hoc dicit.

(1) *De so vno.* Ortum habet ab authent. *de reis promit.* collat. 7. et ab auth. *hoc ita*, C. *de duob. reis*.

(2) *O de fazer.* Innuitur hic, quod si plures se obligent ad aliquid faciendum, ita ut quilibet teneatur in solidum, dicantur duo rei debendi, ac si promitterent aliquid dare. Innuitur etiam, junctis sequentibus verbis hujus legis, quod etiam inter plures correos, qui promiserunt aliquid factum, habeat locum beneficium divisionis, de quo in ista lege, et in dicta authent. *hoc ita*, C. *de duobus reis*. Sed contra hoc opponitur, quod regulariter omnia facta sunt individua, ut dicit Gloss. in l. 4. §. *Cato*, D. *de verb. oblig.* et ibi Doctores communiter, et in l. *stipulationes non dividuntur* 72. 2. responso, eod. tit. et sic de natura obligationis, etsi non dicatur *in solidum*, quilibet tenetur in solidum; non tamen per hoc dicuntur duo rei debendi, ut probatur in l. *rem hereditariam* 65. D. *de eviction.* licet ergo exprimat, quod tacite inest, nihil debet operari, l. *non recte* 3. C. *de fidejussor.* l. 3. D. *de legat.* 1. Praeterea, neque inter eos videtur, quod habeat locum beneficium divisionis; cum horum divisio corrumpat stipulationem, dict. l. *stipulationes non dividuntur*: et propter ista Bart. in l. 2. versic. 3. *quero*, D. *de duob. reis*, tenet, quod etsi dicatur in obligatione individui, quod teneantur in solidum, non tamen propter hoc dicantur duo rei debendi; nisi expressè dicatur, quod animo constituendi se duos reos, sic promittunt: et insuper adde Bart. quod dato, quod exprimat, non habebunt beneficium divisionis, eo quia corrumpere stipulationem; et cum dictis Bartol. tenet etiam Salic. in l. 1. et in authent. *hoc ita*, C. *de duob. reis*. Adverte tamen, quia idem Bart. in l. 4. §. *Cato*, supra alleg. in 6. oppo. vult, quod sufficiat dicere, quod teneantur in solidum, ut dicantur duo rei: et illud videtur verius, et communiter tenetur, secundum Francisc. de Aret. ibi, col. 11. et hoc approbatur in ista lege Partitæ. Sed quantum ad beneficium divisionis, non reperio Doctorem contradicentem dictis Bart. in dict. l. 2. D. *de duob. reis*: unde vel dicendum est, quod ista lex Partitæ intelligatur, quando fuit promissum factum, quod erat dividuum, quod est maxima restrictio, et divinatio; vel quod ista lex Partitæ approbet dictum Gloss. in l. *reos*, §. *cum in tabulis*, D. *de duobus reis*, super verbo *videbantur*, volentem, quod etiam in individuis habeat locum dict. authent. *hoc ita*. Cogita.

(3) *Entrasse fiador, e debdor.* Hic colligitur, quod tunc

parte (4), si todos ouieren de que pagar. E si por auentura todos non fuessen en la tierra, o alguno dellos non fuesse valioso (5), entonces los que fueren y, e que ouieren la valia, deuen pagar todo el debdo, quantos quier que sean, vno, o dos, o mas.

LEY XI.

Como aquel que rescibe la paga de alguno de los fiadores, le deue otorgar poder, para demandar a los otros.

Pagando (1) alguno de los fiadores todo el debdo en su nome, puede demandar (2) a aquel a quien faze la paga, que le otorgue el poder que auia para demandar el debdo, contra los fiadores que fueran sus compañeros en aquella fiadura, e otrosi el que auia contra el debdor principal (3); e el duegelo otorgar: e

duo rei fidejubere videntur respectu creditoris, quando hoc actum est, et non aliás; et sic videtur approbari opinio Petri, Jacobi de Raven. et Cyn. quám sequitur Bartol. in l. reos, D. de duobus reis, ubi hoc probatur, et in dict. auth. de duobus reis, in corpore, ibi alterna fidejussione, etc. adde etiam alium casum, quando esset color quæsitus, ut in l. item si 7. §. 1. D. ad Macedon. Bart. in dict. l. reos.

(4) *Su parte.* Quid si duo rei sint obligati per instrumentum habens executionem paratam, prout de jure Regni habent instrumenta publica? Angel. in dict. auth. hoc ita loquens de simili statuto Florentiæ, dicit, quod tunc non habebit locum dispositio dictæ authen. imo quilibet possit conveniri in solidum, et est dictum singulare, si est verum; sed non credo esse verum, et moveor ex notatis per Bart. in l. eum qui ita, §. qui ita, D. de verb. oblig. ex eo, quod ista exceptio tacite inest ipsi actioni, et non producitur actio, nisi qualificata cum ista exceptione; et quia ex ipsa inspectione instrumenti, ex quo plures se obligant in solidum, apparet notoriè de ista exceptione: ita videtur decidere Joan. de Imol. in l. fin. D. à quibus appell. non licet, versic. tertio limitat. Bald. ubi dicit, quod quando statutum disponit, quod contra instrumentum non possit admitti exceptiones, nisi solutionis, poterit nihilominus opponi alia exceptio, de qua apparet notoriè ex inspectione instrumenti, puta, quia promissio est sine causa; et sequitur Alex. cons. 77. visis dubitationibus, col. final. vol. 3. Et dato, quod in statuto, de quo loquitur Angel. suum dictum procederet, secundum leges Regni non procederet, ex quo omnes legitimæ exceptiones (dum tamen infra decem dies probentur) et admittantur contra instrumentum publicum, ut in l. fin. habetur tit. 8. lib. 3. Ordin. Regal. et vide Roderic. Suarez hoc idem volentem in lectur. l. post rem judicatam, D. de re judic. ubi legit dict. leg. Regni, fol. 40. col. 4. vers. infertur etiam, et est folio 144. illius operis totius cum repet. l. quoniam in prioribus. Nota etiam, quod communis conclusio est, quod remedio illius authen. possit renuntiari; et sic poterit renuntiari hujus legis remedio, notat Gloss. quæ communiter approbatur in dicta auth. hoc ita, in gloss. fin. et unum casum notabilem, ubi non posset opponi de tali renuntiatione, vide per Bart. in l. Paulus, la 2. D. de re judic. et est mirabilis determinatio, tradit Alexand. cons. 37. col. 2. in fin. cum principio sequentis, vol. 2.

(5) *Non fuisse valioso.* Id est, quatenus non posset solvere; nam ad id, quod potest ab eo haberi, non tenebitur alter correus, declarat Alber. in dicta auth. hoc ita.

LEX XI.

Unus ex fidejussoribus solvens creditori nomine suo, potest petere, ut ei creditor cedat actiones contra reum, et fidejussores: et eis cessis agit, si vult, contra quemlibet fidejussorum pro parte eum contingente; vel ad totam contra reum principalem, etiamsi non cedatur ei actio: et si nomine principalis solvit, non potest creditor actiones cedere; quia ejus solutione fuit debitor liberatus à creditore, et fidejussore: sed potest sic solvens repetere à reo principali totum, sed à confidejussoribus nihil: si autem non expressit, cujus nomine solvit, si post solutionem statim petit cessionem, fiet ei cessio contra omnes: sed si postea ex intervallo,

non potest ei fieri cessio; quia præsumitur nomine debitoris solvisse, ex quo statim cessionem non petit, potest tamen exigere, quod solvit à debitore. Hoc dicit.

(1) *Pagando.* Ortum habet à notatis per Azon. C. eod. in summa col. pen. vers. conventus autem fidejussor. Et nota, quod etiam post solutionem, quam fecit fidejussor, potest petere cessionem, de qua hic; neque obstat l. Modestinus 76. D. de solution. quia in his, quia accessoriè tenentur, semper solvens videtur solvere pro obligatione sua, l. si filiusfamilias, D. de in rem verso, l. Papinianus 28. D. mandat. Bart. in l. cum his, de fidejus. Quod tamen limita, et intellige, si statim post solutionem petit cessionem, ut infra in fine hujus leg. quando vero expressè dixit, quod solvit nomine suo, tunc etiamsi statim non petit cessionem, poterit etiam ex intervallo eam petere, ut habetur in ista lege, et tenet Azo ubi supra.

(2) *Puede demandar.* Et oportet, quòd petat cessionem, nam sine cessione non posset agere contra confidejussores, ut in l. ut fidejussor 39. D. eod. Sed quo jure agat contra creditorem, ut cedat? Dic, quòd judicis officio, ut in dict. l. Modestinus 76. D. de solution. vel si creditor nolit cedere, repetet solutum tanquam indebitum, ut dicit gloss. notabilis, et ibi Bart. in l. cum is, D. eod.

(3) *Contra et debdor principal.* Contra quem debet creditor cedere necdum actiones personales, sed etiam juragignorum, et hypothecæ, ut in l. Stichum 95. §. si mandatu 10. D. de solution. et in l. 2. ubi notat Gloss. C. de fidejussor. et in l. sicut 21. eodem tit. l. fidejussoribus 17. et l. si mandato meo 13. et l. si fidejussoribus 41. D. eodem, et satis probatur hic, cum absolutè dicit, quid debet cedi jus contra principalem debitorem, et si non cedat, obstabit sibi exceptio actionum cedendarum, ut in dictis juribus; et si facto vel culpa sua non potest cedere, repellitur etiam exceptione cedendarum, ut in dicta l. Stichum 95. §. si creditor 8. et in l. si pupillus alterum 45. D. de admin. tutor. et quando ista exceptio obstat, vel non, vide notabiliter per Bart. in l. si stipulatus, §. 1. D. eodem, et opponitur ista exceptio, etiamsi fidejussor sit obligatus per instrumentum guarantee, secundum Bald. in authen. presente, C. de fidejussor. et etiam in ipsa executione, secundum Bald. in l. fidejussor, C. eod. Et advertet, quia Cyn. et alii Doctor. et refert ibi Paul. de Cast. in fine l. jubemus, C. ad Fellejanum, volunt quòd hæc intelligantur, quando fidejussor contraxit contemplatione hypothecæ: nam tunc, si facto debitoris non potest cedi, repellitur exceptione cedendarum; secus si non fidejussit contemplatione hypothecæ: et adde Bart. in dicto §. 1. et quæ tradit Socin. cons. 200. quoniam ex forma statuti dotalis, etc. vol. 2. col. 2. Et adde, quòd et potest petere fidejussor, ut quòd sibi exhibetur instrumentum debiti principalis, ut in l. si nomen 4. D. de hered. vel action. vend. et tenet ibi Bald. in reportatis antiquis, quem refert, et sequitur Alex. in l. sciendum, col. 2. D. de verb. oblig. et non sufficiet secundum eos hoc ostendere per sententiam latam contra fidejussorem; quinimò, si actor obtinisset dictam sententiam injustam, posset à fidejussore repelli in executione, quia non haberet quid cederet; quod Alex. dicit perpetuò notandum. Et quid si debitor obligavit omnia bona sua, et post hoc vendidit Tancreto domum, et postea Petro fundum, et cre-

despues que le fuere otorgado este poder, en su escogencia es, de demandar a cada vno de los otros fiadores, aquella parte (4) que pago por ellos. E si alguno y ouiesse tan pobre, que la non pudiesse entonce pagar, deue tomar (5) del tal recabdo, que le pague cada que pueda. E puede aun demandar la parte que pago por si, al debdor principal. E si esto non quisiere fazer assi, puede demandar el por si mismo (6) al principal debdor todo el debdo; maguer el señor del debdo non le otorgasse el poder que auia contra el. Mas si acaesciesse, que alguno de los fiadores pagasse todo el debdo en nome de aquel que fio, e non en el suyo; entonce, aquel que rescibe la paga del, non puede otorgar poder, para demandar alguna cosa a los otros fiadores. E esto es, porque todo el derecho que el auia contra los fiadores, para demandarles la debda, o para otorgar poder, para lo demandar, a aquel que gelo pago, todo se remata, porque el fiador le hizo la paga en nome del debdor principal. Empero el fia-

dor que assi pagasse la debda, como sobredicho es, en saluo finca su demanda, para poder demandar lo que pago, a aquel por quien entro fiador. E si alguno de los fiadores pagasse todo el debdo simplemente, non diziendo que lo fazia en nome del debdor principal, ni en el suyo, si luego que la paga ha fecha, demanda a aquel que la faze, que le otorgue poder de demandar, lo que pago, a los otros fiadores; dezimos, que le deue ser otorgado. E si entonce non lo demanda, dende adelante non gelo deue otorgar: porque semeja, que hizo la paga en nome del debdor principal, e non en el suyo (7). Pero bien puede demandar al debdor, que le de lo que pago por el.

ditor agit contra Tancretum hypothecaria petendo domum, qui obtulit debitum creditori, qui cessit ei actiones contra debitorem et ejus bona; et virtute cessionis agit modò contra Petrum, ille verò opponit de beneficio cedendarum actionum; et cum non possit sibi cedi actio contra domum jam liberatam, quæritur an obstat exceptio? Specul. tit. de cessione actionis, §. 1. vers. sed pone habeo debitorem, movet istam quæstionem, et concludit, quòd dividitur obligatio, per l. cum possessor 5. D. de censibus, et per l. si pupillus 45. D. de administr. tutor. et l. 2. §. 1. D. ad Leg. Rhod. de fact. Huic tamen dicto Specul. obstat videtur communis doctrina scribentium in dicta l. jubemus, de qua dixi supra; cum tertius possessor iste, qui convenitur, non contraxit prætestu obligationis hypothecæ, et idè non potest obijcere exceptionem cedendarum, sicut poterat mandator, vel fidejussor, qui prætestu et contemplatione hypothecæ, quam fecit debitor de bonis suis, contraxit, seu se obligavit: et per eandem rationem reprehenditur aliud dictum Speculat. in tit. de renuntiatione, et conclusione, §. 1. versic. sed pone. Sufficiet ergò cedere tertio possessori jura hypothecæ quæ creditor agens contra eum habet, ut in l. mulier 19. D. qui potior. in pign. habeant. et non jus hypothecarum illarum rerum, quibus renuntiavit, vel ejus facto fuerant liberatæ: et ad intellectum, et limitationem dictæ l. mulier, vide per Bald. in l. si res obligata, D. de legat. 1. vers. quinto nota, et ibi Alexand. in fin. Et adverte, quia cum non possit conveniri tertius possessor pignoris, quando principalis debitor est solvendo, ut in auth. de fidejuss. §. sed neque, et auth. hoc si debitor, C. de pign. fidejussor non poterit in tali casu petere cessionem contra tertium possessorem: ita notat Bald. in addit. ad Specul. tit. de cession. actionis, vers. item si debitor. Et nota, quòd potest per fidejussorem renuntiari huic beneficio cedendarum, ut dicit Gloss. notabilis in l. nisi hoc actum, D. de pactis: et an sufficiat generaliter renuntiare beneficio de fidejussoribus, vel authent. præsentè, ut per hoc excludatur etiam beneficium cedendarum, vide Socinum in dicto consilio 200. quoniam ex forma statuti, etc. et Decium consilio 27. et pro virili, et ibi quid si renuntiavit generaliter omni legum auxilio, an per hoc excludatur hæc exceptio, et consil. Ludov. Roman. ibi per eos allegatum, et vide per Bald. in dict. auth. præsentè, C. de fidejussor.

(4) *Aquella parte.* Non enim potest quemlibet convenire in solidum, sed pro parte, l. si plures tutelam 38. §. 2. ibi *alterum pro parte, etc.* D. de administr. tutor. et l. cum pupillus 21. D. de tutel. et ration. distr. l. 1. et

2. D. ad Leg. Rhod. de factu, in §. æquisimum, et D. de censibus, l. cum possessor. 5. et tenet Azo C. eodem in summa col. penul. et Bartol. in l. si plures, la 2. D. de administr. tutor. et vide quæ dicam in gloss. sequenti.

(5) *Deue tomar.* Innuitur hic, quòd id, quod ex cessione non poterit fidejussor consequi ab uno ex fidejussoribus, non poterit consequi ab alio confidejussore; sed tantum debeat esse contentus cautione, de qua hic. Sed adverte, quia Bart. in l. Modestinus, col. fin. D. de solution. vers. quatro juxta hoc, quærit an si unus ex tribus fidejussoribus solvit in solidum, an pro duabus partibus cæterorum cessio fieri debeat in solidum? Et concludit post Glos. ibi, quòd sic; et est ratio, secundum eum, quia tale jus debet cedere, quale est apud eum, et idem tenet Gloss. in l. 1. C. de duobus reis: et subdit Bart. post Jacobum de Are. quòd hoc debet intelligi, quando alii duo sunt solvendo; nam si alter eorum solvendo non esset, tunc deberet invicem periculum communicari, argumento l. verum 63. §. si cum tres 5. D. pro socio, et l. si plures 3. D. de administr. tutor. et sic apertè dicit Bart. quòd inter solventem, et alium fidejussorem qui est solvendo, debeat communicari istud damnum, seu periculum pro parte illius qui est inops; quod satis habere videtur æquitatis: neque repugnat ista lex, cum utrumque remedium possit solvens habere: vel procedet, quod hic dicitur, quando fidejussores non erant obligati in solidum; unus tamen solvit solidum, cui cessæ fuerant actiones contra alios: nam tunc periculum illius, qui non est solvendo, spectabit tantum ad solventem, ut in §. si plures 4. Instit. eod. dicta ergò Bartol. procedunt, quando erant in solidum obligati.

(6) *Por si mismo.* Adde §. si quid 6. Inst. de fidejussor. et l. qui fide 53. et l. ex mandato 20. D. mandat.

(7) *Non en el suyo.* Sequitur ista lex opinionem Gloss. in l. Papinianus, D. mandat. quæ fuit Azonis, licet Gloss. non alleget, C. eodem in summa, col. pen. Et adverte, quia Doctores communiter tenent contra illam glossam dicentes, quod in casu dubii fidejussor videtur solvisse pro sua obligatione, et sic etiam ex intervallo potest fieri cessio: ita dicit Bartol. communiter Doctores tenere in l. Modestinus, col. 1. D. de solutionibus, allegat l. cum is, D. de fidejussoribus, et l. si filius, D. de in rem verso; Joannes de Imol. in dicta l. Modestinus allegat etiam ad hoc l. et magis, D. de solutionibus: tene ergo menti istam legem, quæ simpliciter sequitur dicta Azon. ubi supra, et Gloss. in dicta l. Papinianus, quam glos. dicit Bald. esse meliorem de jure in l. 1. C. de action. et oblig.

LEY XII.

Como el deudor principal es tenuto de dar al fiador, lo que pago por el.

Mandando vn ome a otro entrar fiador por el; o entrando el otro fiador por el de su voluntad, delante aquel a quien fia sin su mandado, e non lo contradiziendo; o entrando fiador por el, a otra parte, sin su sabiduria, e sin su mandado, e quando lo sabe, consiente en lo que el otro fizo, e le plaze; o si entra fiador otrosi por el sin su mandado, sobre cosa que otro deue dar, o fazer, a que sea a su pro, maguer non lo consienta; en qualquier destas maneras que entrasse fiador vn ome por otro valdria la fiadura. E quando pagare el fiador por aquel a quien fia, tenuto es el otro (1), de gelo dar, e fazer cobrar. Fuera ende en tres casos (2). El primero es, si el que entra fiador, paga el debdo, e lo faze con entencion de le dar por el otro, aquello que fia, o de lo pagar por el, para nunca gelo demandar. El segundo es, si la fiadura es fecha por pro de si mismo, de aquel que entra fiador. E el tercero es, si quando entra fiador, lo fizo contra defendimiento (3) de aquel a quien fio. Como si dixesse: Non vos ruego, que entres fiador por mi, ante vos lo defendiendo; o diziendo otras palabras semejantes destas.

LEX XII.

Si fidejubeo pro debitore ejus mandato, vel sine mandato eo presente, et non contradicente; vel eo absente, et postquam scit, consentiente; vel si sit ejus commodum, etiamsi non consentiat; valet fidejussio, et tenetur mihi ad ea, quæ solvi; nisi fidejussi, quia tenebar ei ad ea, quæ solvi, vel si fidejussi pro eo animo donandi, vel si fidejussi eo invito contra ejus prohibitionem. Hoc dicit.

(1) *Tenuto es el otro.* Adde l. *ex mandato* 20. §. 1. et l. *qui fide* 53. et l. *si remunerandi* 6. §. *si passus* 2. D. *mandat.* et sequitur ista lex dicta Azon. C. eod. in summa.

(2) *En tres casos.* Hos casus ponit etiam Azo C. eod. in summa, et Gloss. in l. *si remunerandi*, §. *si passus*, D. *mand.* et adde alium casum, scilicet quando fidejubeo ex necessitate, puta, ex mandato testatoris; nam et tunc solvens non repetit, ut est casus singularis in l. *tribus*, ubi Bald. D. *de usufructu ear. rer. quæ usu consum.* et dicit ibi, quod interrogavit de hoc quemdam in privato examine, et respondit contra casum illius legis, et vide per Alexandr. consil. 68. vol. 3. ad finem.

(3) *Contra defendimiento.* Prohibitio domini tollit actionem negotiorum gestorum, ut hic et in l. fin. C. *de negot. gest.* et in l. *si pro te* 40. D. *mandat.* Limita, nisi versetur favor publicus in solvendo, veluti pro vita hominis, vel redimendo eum à carceribus, vel curando ab infirmitate, vel maritanda muliere, vel si aliter sit favor publicus, juxta notata per Bart. in l. *Stichus*, D. *de pecul. legat.* et per Glos. in cap. 1. 83. dist. Bald. et Paul. de Castr. in dict. l. fin. idem Paul. in l. *quamvis*, D. *solut. matrim.* Bald. novellus in tract. *de dote*, fol. 21. col. 2. Socin. consil. 26.

Tom. II.

LEY XIII.

Como el que mandasse a vno, que entrasse fiador por otro tercero, le deue pechar el daño que le viniere por aquella fiadura.

Por otro, que non estuuiesse delante, entrando algun ome fiador, non lo faziendo por su mandado, mas por mandamiento de otro tercero; dezimos, que si tal fiador como este pagasse alguna cosa, por aquel a quien entrasse fiador, que non puede demandar lo que pago, a aquel a quien fio; mas aquel por cuyo mandado entro fiador. Pero si, quando desta manera fiziesse la fiadura, estuuiesse delante aquel a quien fiaua, e non lo contradixesse; o entrasse fiador en nome del, maguer non estuuiesse delante, si se torna en pro de aquel por quien fizo la fiadura, entonce en su escogencia (1) es, de aquel que entro fiador, de demandar lo que pago, a aquel a quien fio, o al otro tercero, por cuyo mandado fizo la fiadura: e ellos son tenudos de lo pagar.

LEY XIV.

Por que razones se desata la fiadura, e puede el fiador salir della.

Quexar non se deuen los fiadores a ningún Juez, para apremiar a aquellos que los metieron en la fiadura, que les saquen de la fiadura, fasta que paguen alguna cosa del debdo por que entraron fiadores. Fuera ende por cinco razones (1). La primera es, si el que

vol. 1. versic. *ex his quæ in facto*, col. pen. ubi tractat de expensis factis in defensione cujusdam castri, invito et prohibente domino: et vide notabilem questionem quam ponit Bald. in l. *si in aliquam*, in fine principii, D. *de offic. proconsul.* si Rex fortificavit locum meum, ut habilius inde faceret guerram, et posuit ibi gentes suas, quod potuit etiam me invito, ut in l. 1. C. *de navib. non excusandis*, lib. 11. et in l. fin. §. fin. D. *de pign. action.* si postea finita guerra recupero locum meum, an tenear ad sumptus? Et concludit quod non, nisi tanquam unus de populo: vide ibi per eum.

LEX XIII.

Si mandato tertii pro alio absente fidejussi, tenetur mihi mandator, et non debitor, ad ea quæ solvi; nisi in debitoris utilitatem fidejussio convertatur: quia tunc, et quando debitor erat presentis nec contradixit, agam contra eum, vel mandantem, prout elegero. Hoc dicit.

(1) *En su escogencia.* Adde ad istam legem l. *qui fide* 53. et ibi gloss. 1. D. *mandat.*

LEX XII.

Non potest fidejussor reum compellere, ut ante solutionem liberet eum à fidejussione: fallit in casibus in hac lege expressis. Hoc dicit.

(1) *Por cinco razones.* Ortum habuit à l. *Lucius* 33. D. *mandat.* et à l. *fidejussor pro venditore* 45. et l. *fidejussor qui minori* 64. D. *de fidejussor.* et à l. *si pro ea* 10. C. *mandat.* et cap. fin. *de fidejussor.* Et adde, quod quando fidejussor mediante sua obligatione liberaret debitorem, po-

Ppppp

entra fiador, fuere juzgado (2) a pagar toda la debda, o parte della. La segunda es, si ouiesse estado gran tiempo en la fiança. E este tiempo deue ser determinado segun aluedrio (3) del Judgador. La tercera (4) es, si quando el que entra fiador, entiendo que se cumple el plazo a que deuia pagar, e por non caer en la pena, el, nin aquel a quien fiaua, a aquel a quien entro fiador, le quiere pagar, e el otro non gelo quiere resebir por alguna razon, o por auentura non es en el logar, e entonce pone (5) aquello que deue, en fielddad, en alguna Iglesia, o Monesterio, o en mano de algun ome bueno, ante testigos. La quarta es, si quando entro fiador, señalo dia cierto (6) a quel deuiesse sacar de la fiadura, e es pasado. La quinta es, si aquel a quien fio comienza a desgastar (7) sus bienes. Ca por qualquier destas razones sobredichas se desata la

fiadura, e puede apremiar el fiador, a aquel a quien fio, que le saque della.

LEY XV.

Como los fiadores deuen poner defensiones en juyzio, si las ouieren ellos, o aquellos que los metieron en la fiadura, contra los que les fazen la demanda.

Demandada seyendo en juyzio al fiador la debda que fio, si sabe (1) que aquel por quien entro fiador, a alguna defension por si, atal que se remataria (2) la demanda, si fuesse puesta, e non la quisiere poner, e fuesse dada sentencia contra el; quanto quier que pagasse de la debda por esta razon, non lo podria demandar despues, a aquel por quien hizo la fiadura: porque semeja que lo hizo engañosamente (3), por fazer perder al otro su de-

test statim agere contra eum, ut notat Bart. in l. *si is cui*, D. *de solutione*. Et quid in fidejubente sine mandato, an agat, antequam solvat? Bald. in dict. l. *si pro ea* dicit, quod non. Alexandr. tamen ibi in additione dicit, idem esse dicendum in fidejussore sine mandato, quod in negotiorum gestore, qui potest etiam agere, antequam solvat, juxta notata per Gloss. in l. 2. et in l. *si quis mandato*, D. *de negot. gest.* quod satis placet. Sed quid si fidejussor vult peregrinari, vel ire in studium? an possit agere, ut liberetur? Specul. in tit. *de judiciis*, §. *specialia*, versicul. *quid si fidejussor*, videtur velle, quod sic, per l. *aut longe*, D. *de procur.* et per l. *licet*, in fine, D. *de arbitr.* Albericus tamen tenet contrarium, ex quo iste casus non reperitur expressus, et magis placet: et ibidem tenet Alberic. quod etiamsi capitales inimicitiae succedant inter fidejussorem, et principalem debitorem, licet sint culpa debitoris, non possit agere, ut liberetur; licet contrarium tenuit Guilliel. vide ibi per Alberic. cuius fundamentum est, quod iste casus non reperitur lege expressus. Joann. Andr. tamen in additione. *ad Spec.* in dict. §. *specialia*, in additione super verbo *si pro ea*, post Olofr. et dominum suum, tenet, quod possit agere, quando intervenit inimicitia capitalis culpa debitoris; et satis aqua videtur ista opinio.

(2) *Fuere Juzgado*. Quid si propter inopiam fidejussor sit incarceratus? an statim possit agere, et ad quid agat, vide per Bald. in l. fin. col. fin. C. *de usur. rei judic.* qui vult, quod possit agere propter maceriem carceris, et sic, si ex instrumento gaurentigio fidejussor caperetur, statim agere posset; alias non, licet sit obligatus per publicum instrumentum; licet contrarium voluit Bart. in l. *fidejussor pro venditore*, D. eod. contra quem tenent ibi Angel. et Paul. de Castr. per bonas rationes, quod mihi placet: et idem tenet Salyc. in dict. l. *si pro ea*, col. 2. vers. *sed dubitari potest*, qui dicit, quod possit agere post petitam executionem contra eum vigore instrumenti gaurentigii, et videtur æquum dictum: et idem tenet Rodericus Suarez in repet. l. *post rem*, D. *de re judic.* sub verbo *visum est supra*, fol. 148. Et ex isto verbo *juzgado*, etc. posito in ista lege, colligitur, quod non sufficeret, si esset lis contestata contra fidejussorem, si non esset condemnatus; cuius contrarium voluit Paul. de Castr. in dict. l. *si pro ea*, C. *mandat.* per l. *si socius*, D. *commun. divid.* quæ lex loquitur in socio communi, non in fidejussore, in quo est diversa ratio.

(3) *Aluedrio*. Approbatur opinio Glos. in l. *Lucius*, D. *mandati*, et in l. *si pro ea*, C. eodem, et Glos. in dicto cap. fin. et reprobat opinio Guillielmi, qui dicebat de biennio, et aliorum qui dicebant de decennio, ut refert Alberic. in dict. l. *si pro ea*; et hoc est tenendum: nam lex Fori, quæ dicit de anno, non est lex, nisi probetur ejus usus.

(4) *La tercera*. Vide l. *qui mutuum* 56. §. *fidejussor* l. D. *mandati*.

(5) *Pone*. Innuit ista lex, quod absque depositione non posset isto casu agere contra debitorem. Bald. tamen in dicta l. *si pro ea*, 5. questione, C. *mand.* vult, quod etiam sine solutione, vel tali depositione posset isto casu agere, et nihil allegat; unde tenendum est, quod hic deciditur contra Bald.

(6) *Dia cierto*. Idem si dixit, quod quodcumque ad ejus petitionem liberaret eum, ut in dict. l. *si pro ea*: et qualiter consulatur fidejussori in isto casu, si creditor nolit desistere ab ejus obligatione, licet debitor dat alium fidejussorem, vel pignora, vide Bald. in l. *si pater*, C. *de collatione*.

(7) *Desgastar*. Quid si aliquis est fidejussor duorum correorum, et unus dilapidat? an possit agere contra utrumque? Alberic. in dict. l. *si pro ea*, tenet, quod sic; allegat l. *ubi adhuc*, C. *de jure dotium*, et quod ibi habetur in gloss. l. quando socer, et vir tenentur ad dotem solvendam.

LEX XV.

Si fidejussor conventus scienter omisit exceptionem preemptionariam reo, vel ei competentem, ut pacti de non petendo, reo, vel ei facti, non habet recursum contra reum principalem; nisi talis erat exceptio, quæ solum personæ fidejussoris competebat, ut exceptio Vellejani mulieri fidejubenti; vel competebat personæ rei principalis tantum. Hoc dicit.

(1) *Si sabe*. Nam si ignoraret, posset repetere à debitore; de quo dic, ut in l. *si fidejussor* 29. in princ. D. *mandati*.

(2) *Remataria*. Nam si esset declinatoria judicii, non noceret fidejussori, si eam omitteret, l. *si fidejussor*. 29. §. *quædam* 4. D. *mandat.* Et dicitur dilatoria (secundum Azon. C. *manbit.* in summa col. antepen.) si non opposuit, quod procurator non poterat esse procurator, ut quia erat miles, vel alias; secus si in veritate non erat procurator, quia non habebat mandatum: nam de hoc tenetur opponere fidejussor, secundum eundem Azon. ut in l. *inter causas* 26. §. *mandato* 5. D. *mandat.* et tenet Gloss. in dict. §. *quædam*, et ibi Alberic. post Jacob. Butricar. et istud videtur verius, quam illud, quod dixit Bald. post Jacob. de Bellovisio in dicta l. *si fidejussor*, §. *quædam*, scilicet, quod ille §. intelligatur indistincte, et ibi respondit ad §. *mandato*. Dicitur etiam dilatoria, si omisit exceptionem excommunicationis, vel lanni, secundum Alberic. in dict. §. *quædam*.

(3) *Engañosamente*. Adde dictam l. *si fidejussor* 29. in princ. D. *mandat.* ibi, *videtur dolo versari*, etc. si tamen

recho. Esso mismo (4) dezimos que seria, si el fiador ouiesse alguna defension atal, que si fuesse puesta, que valdria tambien a el (5), como a aquel por quien entro fiador, e non la quiso poner. E esto seria, si el señor de la debda ouiesse fecho pleyto al principal debdor, o al fiador (6), que non le demandasse el debdo nunca, o otro pleyto semejante deste, porque pudiesse ser rematada la demanda; e sabiendolo el fiador, non quisiessse poner tal defension, contra aquel que le demandaba. E como quier que diximos, que si el fiador ouiesse por si alguna defension; e non la quisiessse poner, quando le demandassen la debda, que por esta razon, non podria despues demandar al que le metio en la fiadura, lo que el pagasse por el; casos y ha, en que non seria assi. E esto seria, como si la defension pertenesciesse a la persona del fiador (7) tan solamente, e non al que le metio en la fiadura; como si fuesse muger el fiador, maguer que con derecho podria poner defension,

exceptio non solebat admitti in illo loco, vel aliis propter recuperanda pignora fidejussor solvisset, posset repetere: vide Joannem de Imol. in capit. *peruenit*, col. 5. et 6. *de fidejussor*. Alexand. consil. 220. col. 2. vol. 2.

(4) *Esso mismo*. Id est, prædicta procedunt, non solum in exceptionibus rei cohærentibus, ut doli mali, vel metus causa, vel non numerata pecuniæ; sed etiam si talis exceptio sit acquisita ex facto debitoris, vel fidejussoris, seu aliis, ut hic, et in l. *defensiones* 11. C. *de exception*. undè si exceptio jurisjurandi delati fidejussori non opponatur ab eo, non ager contra debitorem: quia juramentum habet vim solutionis, l. *in duobus* 28. §. 1. et l. fin. in fin. D. *de jurejur.* non tamen idem erit si fidejussor sit absolutus per sententiam: quia tunc non prodest principali debitori, ut est magis communis conclusio Bartol. et aliorum in dicta l. *in duobus*, §. 1. et in dict. l. final. D. *de jurejur.* vide ibi per eos, et per Socin. in dicta l. *defensiones*, col. pen. et fin. si tamen sententia sit lata pro principali, proficiet fidejussori, si fidejussor habiturus erat regressum contra eum, ut in dicta l. fin. ubi Bart. et in dict. l. *defensiones*.

(5) *Tambien a el*. Et nota, quod etiamsi reus nolit uti, vel non fuit usus tali exceptione; tamen fidejussor poterit ea uti, ut notat Gloss. et ibi Bald. in l. fin. C. *de fidejussor. minor*. et gaudet fidejussor tali exceptione, etsi obtulerit se ad fidejussionem non rogatus, ut est casus notabilis in l. *si mulier contra Senatus consultum* 16. §. fin. D. *ad Vellejan.* et tenet Bald. in l. 1. C. *ad Vellejan.* et potest fidejussor opponere exceptionem, etiam reo invito, ut in l. *si stipulatus esses* 15. D. *de fidejussor*. et notat Gloss. ubi vide per Bald. in l. *tam mandatori*, C. *de non numer. pecun.* col. fin. ubi tradit, an si reus fateatur numeratam fuisse pecuniam, possit fidejussor excipere de non numerata pecunia: et multa notabilia ad materiam hujus legis videbis per Bald. per totam lectionem illius legis. Nota etiam, quod tenetur reus dare fidejussori probationes ad hujusmodi exceptiones, ut in l. *creditor* 52. D. *de action. empti*, et notat Bart. in l. *exceptione*, D. *de fidejussor*. et potest petere fidejussor à reo, etiam pendente lite, ut det sibi expensas ad litem, seu pecuniam pro expensis, quia ejus negotium gerit, secundum Bart. ibidem. Et quid si exceptio, quæ semel competit tam debitori, quàm fidejussori, postea cesset in debitore? Vide textum notabilem, et quod ibi notat Bartol. in l. fin. D. *de pactis*.

(6) *O al fiador*. Intellige, quando pactum de non petendo factum fidejussori, fuit etiam, quod neque peteretur à reo, ut in l. *idem* 25. in fine, cum l. sequenti, D. *de pac-*
Tom. II.

quando fizesse la demanda, que non era tenuta de responder a ella, porque las fiaduras que las mugeres fazen non deuen valer, si non en cosas señaladas; por todo esso, maguer non la quisiessse poner, tenuto seria aquel por quien entro fiador, de darle lo que pagasse por el. Esso mismo dezimos que seria, si la defension pertenesciesse tan solamente a la persona del principal (8) debdor, e non al que fizo la fiadura. Ca maguer que el fiador pudiera auer rematada la demanda por ella, si la ouiesse puesta (9); con todo esso, tenuto es (10) de darle aquel por quien entro fiador, todo lo que pago por el.

LEY XVI.

Como la fiadura non se desata por muerte del fiador.

Muriendo el fiador, tambien fincan obli-

tis: scilicet si fuit personale tantum in personam fidejussoris; licet si fieret principali debitori, in fidejussorem porrigeretur, ut hic, et in l. *et heredi* 21. §. fin. D. *de pactis*.

(7) *Del fiador*. Adde l. *idemque* 10. §. *generaliter* 12. et l. *si fidejussor* 29. §. fin. D. *mandati*, et l. pen. et fin. §. *si mulier*, D. *ad Vellejanum*, et intellige, etiamsi scientor non opponat, ut hic habetur, et tenet Azo in summa C. *mandati*, col. pen.

(8) *A la persona del principal*. Exempla habes in l. *exceptiones* 7. in princ. D. *de exception*. et in l. *et si fidejussor* 24. D. *de re judic.* et in l. *nisi hoc actum* 22. D. *de pactis*.

(9) *Si la ouiesse puesta*. Innuit ista lex, quod fidejussor potest opponere de exceptione personali competenti personæ debitoris tantum; et sic videtur sibi contrariari, cum supra dixit, *e non al que fizo la fiadura*; et quia tam Azo C. *mandati*. in summa, column. antepenult. quàm Gloss. in l. *si fidejussor*, §. *quædam*, D. *mandati*, et C. col. l. *si pro ea*, dicunt, quod neque si fidejussor velit, potest opponere de tali exceptione. Potest dici, quod est dabilis casus, in quo, licet in fidejussorem non transeat talis exceptio personalis, tamen per indirectum potest de ea opponere, et esset elidere intentionem creditoris agentis, ut in casu l. *nisi hoc actum* 22. D. *de pactis*. Nam, licet directio non possit fidejussor opponere de pacto taxativè facto in persona debitoris, potest tamen per obliquum, uti volens beneficio novæ constitutionis, vel cedendarum actionum; et sic in effectu excluderetur actor, cum non possit cedere, neque convenire principalem debitorem, ut vult ibi Gloss. et Alberic. et Bart. declarant: et sic vult singulariter ista lex, quod licet in casu isto istis remediis poterat fidejussor repellere creditorem agentem; si tamen noluit his remediis uti, et solvat, nihilominus poterit agere contra principalem debitorem, pro quo fidejussit; quod est singulare.

(10) *Tenudo es*. Limita, et intellige, nisi habuit facultatem certiorandi, et conveniendi reum, ut sua uteretur personali exceptione, et non fecit: nam tunc non possit agere contra principalem, ut in l. *idemque* 10. §. *generaliter* 12. D. *mandat*. Gloss. in dict. §. *quædam*, et in dict. l. *si pro ea*, et Azo ubi supra.

LEY XVII.

Hæredes fidejussoris tenentur, sicut ipse, et habent easdem exceptiones, sicut ipse, si viveret, haberet, et opponeret: et si sine iudicio solvant, agunt contra reum principalem

gados sus herederos (1) para cumplir la fiadura, cómo lo era el mismo quando era biuo: e todas las defensionés, e todos los derechos, que diximos en las leyes ante desta, que ha el fiador por sí, todos fincan otrosi a sus herederos, en la manera que el mismo las deuía, o podía auer. Otrosi dezimos, que si el fiador, o sus herederos pagassen la debda, que eran tenudos de pagar, de su voluntad, sin juyzio, e sin premia ninguna; que tambien es tenudo aquel por quien entro fiador, de darles lo que assi pagaron, como si lo ouiessem pagado por premia que les ouiessem fecho por juyzio. Pero si acaesciesse, que lo pagassen ante del plazo (2), non lo pueden demandar fasta el dia que señalaron para pagarlo.

LEY XVII.

Quantos plazos deve auer aquel que fio a algund ome, de fazerle estar a derecho; para aduzirlo.

Acusado (1) seyendo algun ome sobre al-

lem; nisi ante tempus solverent, quia tunc expectabitur tempus. Hoc dicit.

(1) *Herederos.* Adde l. *fidejussoris* 24. C. eod. et §. 2. *Instit. de fidejussor.* ubi vide per Glossam, quid si facta fuit fidejussio in causa criminali: vide etiam per Angel. in tractatu *maleficior.* in parte *pro quibus Antonius fidejussit:* et similiter, mortuo principali, etiamsi moriatur sine herede, durat obligatio fidejussoris, l. *sine herede* 32. in princ. D. *de admin. tutor.* l. 1. §. *idem Pomponius* 14. ubi vide Bart. D. *depositi.*

(2) *Ante del plazo.* Adde l. *si mandavero tibi,* ut in *diem* 22. in princip. et in §. 1. D. *mandati.*

LEX XVII.

Si quis sub pœna fidejussit, reum criminis iudicio sisti ad certam diem; si ad illam illum non potuit invenire, habet aliud tantum tempus ad quærendum eum, sicut in termino primo fuit appositum, si fuit minus sex mensibus; et si fuerunt sex menses, habebit alios sex: et si isto anno completo eum ad iudicium non duxerit, solvet pœnam promissam. Hoc dicit.

(1) *Acusado.* Ex isto verbo, et ex verbo statim sequenti, *sobre algun mal fecho,* colligitur, quòd ista lex loquitur de fidejussore promittente reum sistere in causa criminali; et sic aperte vult, quòd l. *sancimus,* de qua sumpta est, intelligatur sic; et sic approbat opinionem Gloss. ibi, dum tenet, quòd locum habet l. *sancimus* in causa criminali: et licet illa opinio non approbetur ibi per Doctor. imò alia opinio Gloss. super verbo *pecuniariam,* scilicet, quòd l. *et si post tres* 8. D. *si quis caution.* loquatur in principali promittente se sistere; l. verò *sancimus* in fidejussore promittente alium sistere, et ista sit communis opinio in dicta l. *et si post tres* 8. et in dict. l. *sancimus;* tamen ut hic vides, et etiam habetur in l. 36. supra tit. prox. intelligitur dict. l. *et si post tres,* et procedit etiam in fidejussore promittente alium sisti in causa civili: si verò causa sit criminalis, procedit, quòd hic habetur, et in dicta lege *sancimus.* Tene ergò menti istam legem, et etiam dict. l. 36. nam Doctores communiter intelligunt dictam l. *sancimus,* quòd loquantur tam in fidejussore in causa civili, quam in causa criminali. Vel dic, quòd dicta l. *et si post tres,* et l. 36. supra titul. proxim. procedant, quando tam principalis,

gun mal fecho, si entrasse otro fiador por el, delante del Rey, o de alguno de los otros que se judgan por su mandado, obligandose so pena cierta, a traerle a derecho a dia señalado; deuelo aduzir aquel dia, que cumpla de derecho, a aquel que le acusa. E si por auentura acaesciesse, que lo non pudiesse fallar, deve auer otro tanto de plazo (2), para buscarle, e aduzirle ante del Judgador, quanto fue el plazo primero a que lo ouo de aduzir, si fue menor de seys meses. E si por auentura fue el plazo de seys meses, deve auer otro tanto para buscarle. E si no le pudiere fallar, o no le traxere a derecho, fasta el año cumplido (3), entonce es tenudo de pechar la pena a que se obligo.

LEY XVIII.

Como el fiador puede defender en juyzio a aquel que fio, para aduzirlo a derecho.

El que entra fiador por otro, en la manera que diximos en la ley ante desta, desque

quàm fidejussor promiserunt de iudicio sisti ad certum diem; quod et colligitur ex verbis dictæ l. 36. cum dicit: *Que le ayudaria, etc.* et ibi: *Fiasse a otro, etc.* et sic, quòd tunc tam principalis, quàm fidejussor teneantur æqualiter: hæc verò lex, et l. *sancimus,* procedant, quando aliquis promittit aliquem absentem præsentare Potestati ex causa civili, vel criminali: iste enim taliter promittens, non dicitur fidejussor propriè, sed impropriè, quasi in fide sua eum recipiens: et isto modo dicebat concordari dictas leges Ricardus Malumbre, Doctor antiquus, quem refert, et sequitur Albericus in dicta l. *sancimus.* Primus tamen intellectus, ut distinguatur de causa civili ad criminalem, magis videtur consonare verbis hujus legis suprâ ponderatis, et propter verba dictæ l. 36. quæ etiam comprehendere videntur casum, quando sine principali fidejussor promitteret; et ratio diversitatis potest esse, quia facilius est fidejussori repræsentare reum in causa civili, quàm in criminali, cum communiter rei criminum fugiant iudicium, ut in cap. *nullus* 4. de *præsumption.* Vel dic, quòd quando reus, et fidejussor insimul promiserunt, seu fidejussor accessit obligationi principalis, nulla sit differentia, an sit in causa civili, vel criminali; et procedat, quòd habetur in dict. l. 36. si verò fidejussor principaliter se obligat, et promittat de per se, de repræsentando reum in iudicio in causa criminali; tunc procedat, quòd hic, in ista lege habetur: si verò faciat in causa civili, procedat, quòd habetur in dict. l. 36. et iste intellectus colligitur ex multis verbis hujus legis, ibi: *Obligandose so pena cierta a traerle, etc.* et ex l. sequent. in princip. ibi: *En la manera que diximos en la ley ante desta:* vide quæ dico infrâ in l. sequenti.

(2) *Otro tanto de plazo.* Concordat cum dicta l. *sancimus* 26. C. *de fidejus.* et procedit hoc etiamsi fidejussor juraverit, secundum Baldum in l. *qui crimen,* in 11. questione, C. *qui accusare non possunt,* et vide Jason. in l. *si insulam,* 13. col. vers. in 5. questione Bart. D. *de verb. oblig.*

(3) *El año cumplido.* Quando primus terminus fuit sex mensium; nam si fuit minor, illo et alio tantumdem elapsis, committeretur pœna, ut hic, et habetur in dicta l. *sancimus,* vers. *sin autem et secunda.*

LEX XVIII.

Si fidejussor, primo termino elapso, vult pro reo susci-

passaré el plazo primero, a que lo ouiere a aduzir a derecho, bien puede, si quisiere, defenderle (1) en juyzio, sobre aquella cosa de que fue acusado, o emplazado. E esto puede fazer, fasta que sea acabado el segundo plazo. E despues que començare a defender en juyzio non se puede dexar ende, fasta que el pleyto sea acabado; maguer muriessse entretanto aquel por quien fiziesse la fiança. E si por aventura (2) fallaren en verdad, que non era en culpa aquel que fio, es porende quito de la fiadura. E si fuere fallado que era en culpa, entonce deue el fiador pechar a la otra parte la pena (3) que se obligo, con todos los daños, e los menoscabos quel vinieron por esta razon (4). Mas si aquel por quien fue fecha la fiadura, deue (5) alguna cosa dar, o fazer, sobre que era emplazado, deuela pechar, o fazer el fiador, con los daños, e los menoscabos que le vinieron a la otra parte por esta razon. E pechando esto non es tenuto de la pena a que se auia obligado, pues que lo defendio en juyzio, fasta que la sentencia fue dada.

LEY XIX.

Como se desata la fiadura, muriendo aquel a quien auian fiado para aduzirlo a derecho; e que pena meresce el fiador, si es biuo, e no lo trae, a los plazos que lo deuiera traer.

Finandose aquel a quien ouiesse alguno fiado de aduzir a derecho, ante que se cumpliesse el primero plazo a que lo deuiera aduzir en juyzio, non es tenuto el fiador, de la pena a que se obligo. Mas si muriessse despues del primer plazo (1), tenuto es de pechar la pena. E si por aventura, alguno entrase fiador por otro, non se obligando a cierta pena, mas para traerlo a juyzio tan solamente (2) a dia señalado; si aquel dia non lo aduziesse a juyzio, puede el Juez condenarle en alguna pena cierta de dineros, por pena que peche, segun su aluedrio. E si pudiere saber por verdad, que el fiador engañosamente lo hizo, que lo pudiera traer a juyzio, e non quiso; entonce le deue poner mayor pena (3), que si de otra guisa lo fiziesse. Otrosi dezimos, que si alguno entrasse fiador por otro (4) para traerlo a derecho, non señalando fasta qual dia, nin seyendo fecha escritura; entonce, si aquel que recibio la fiadura, non demanda al fiador, que aduzga aquel que fio, fasta dos meses (5), dende adelante es

pere defensionem, auditur, nec potest eam postea termino veniente dimittere: et si reus inuenitur sine culpa, absolvetur fidejussor; aliàs soluet pœnam promissam, et interesse: sed si reus ad aliquid dandum, vel faciendum, tenebatur, illud solvendo, liberatur à pœna fidejussor, ex quo eum defendit usque ad sententiam inclusive. Hoc dicit.

(1) *Defenderle.* Cum ista lex non distinguat, an procedet, etiãsi causa criminalis sit gravis, in qua veniat imponenda pœna mortis, vel mutilationis membri, vel relegationis perpetuæ, juxta l. 12. tit. 5. Part. 3? Videtur, quod sic, ex generalitate hujus legis; de mente tamen Glos. in l. penult. §. 1. in glos. super parte *procurator*, est contrarium, et hoc vult etiam Joan. de Imol. ibid. colum. 12. Fortè posset dici, quod ut fidejussor releuetur à pœna, possit reum defendere in quocumque crimine, et quòd ita sit de mente hujus legis, quia potius videtur se defendere, quàm reum.

(2) *E si por aventura.* Nota hæc verba usque ad finem legis, nam per ea suppletur, et declaratur dict. l. *sancimus*, vers. *sed si quidem*, ubi ista non habentur.

(3) *A la otra parte la pena.* Et sic pœna applicatur parti, ut hic vides: sed intellige, ut per Bart. in l. *si quis reum*, vers. *item quatro*, D. de *custod. reorum*.

(4) *Por esta razon.* Scilicet propter maleficio; et sic consequitur accusator ultra pœnam damna, quæ habuit ex maleficio, seu propter delictum.

(5) *Deue.* Ex his verbis videtur innui, quod lex præcedens, et etiam ista, locum habeant, etsi fidejussor fuit assumptus in causa civili; et quod verba posita in principio legis suprâ proximæ non requirant de necessitate, quod causa sit criminalis, sed quod gratia exempli sunt posita: et ideò fortè intellectus secundus, quem ibi dedi super gloss. 1. videtur verior: et comprobatur hoc, quia l. suprâ proxima, cum dixit, *Acusado, e sobre algun mal fecho*, non voluit excludere, quod ejus dispositio etiam non habeat locum in

causa civili; sed posuit dicta verba ad tollendum dubium: de quo per Gloss. in l. penult. §. 1. D. de *public. judic.* videlicet, an l. *sancimus* procedat etiam in causa criminali, et per Specul. titul. de *accusatione*, §. fin. col. 4. vers. *sed quid si fidejussor*.

LEX XIX.

Si reus in primo termino moriatur, non tenetur fidejussor ad pœnam promissam; si verò post primum terminum moriatur, tenetur ad pœnam; sed si pœna non fuit promissa, et die præfixa reum non duxerit, condemnatur in quantitate certa arbitrio judicis: si autem nec dies, nec scriptura intervenit, tunc si creditor non petit fidejussori, quod reum exhibeat; usque ad duos menses, liberatur à fidejussione; nisi fidejussor intercedat super re, vel pacto Regis, vel communitatis: quia tunc usque ad tres annos fidejussor tenetur, non ultrâ. Hoc dicit.

(1) *Despues del primer plazo.* Et sic probatur hic, et in l. *sancimus* 26. C. eodem, à qua ista sumpta est, quòd impedimentum superveniens tempore moræ purgandæ non excuset à pœna jam commissa; quòd tamen intellige, ut eleganter per Bart. in l. *si insulam*, col. pen. in 7. quæst. D. de *verbor. oblig.* et ibid. per Jason. 19. col.

(2) *Tan solamente.* Ortum habet ista lex à l. *si quis reum* 4. D. de *custod. reorum*, et à notatis per Specul. tit. de *accusatione*, §. fin. col. 3. in princ. versic. *sed si dedit fidejussorem*: et cum ista lex loquatur simpliciter, videtur, quòd sit intelligenda, etiam si sit fidejussor in causa civili, et sic extendatur dispositio dictæ l. *si quis reum*.

(3) *Mayor pena.* Arbitrio judicis, ut in dict. l. *si quis reum*, et tradit Glos. in cap. *cum homo*, 23. quæst. 5.

(4) *Por otro.* Quid si pro se quis promittat de iudicio sisti, vide per Gloss. et Doctor. in l. *si servus*, D. de *diversis*, et *tempor. præscript.*

(5) *Dos meses.* Intellige si fuit negligens in inchoando

quito el fiador; fueras ende, si la fiadura fuese fecha, sobre pleyto que pertenesciesse al Rey, o al Comun de algun Concejo; o si fuese ende fecha escritura publica. E si la fiadura fuese fecha en qualquier destas razones, dura fasta tres años (6); e si fasta los tres años non demandan al fiador, que aduzga a jayzio a aquel que fio, dende en adelante es quito de la fiadura, e non le pueden despues apremiar por ello.

LEY XX.

De la cosa que vno manda fazer a otro, a pro de si mismo.

Fazen algunos omes por mando de otros algunas cosas a las vegadas, porque finca cada vno dellos obligado, tambien aquel que lo hace, como aquel otro que lo manda (1); que es otra manera de obligacion, que es semejante de la fiadura. E esto puede ser en cinco maneras (2). La primera es, quando el mandamiento es a pro tan solamente de aquel que manda fazer la cosa. E esto seria, como si vn ome mandasse a otro, que le recabdasse todas las cosas que ouiesse en algun lugar; o le

mandasse comprar, o fazer alguna cosa señaladamente; o que entrasse fiador por el; o le mandasse fazer alguna otra cosa semejante destas. Ca, si aquel a quien manda fazer la cosa, recibe el mandamiento (3), tenuto es de cumplirlo. E si alguna cosa pechar, o pagare, o despendiere (4), en cumplir el mandamiento, tenuto es otrosi de gelo pechar, aquel por cuyo mandado lo fizo. Otrosi dezimos, que si aquel que recibe el mandamiento hace algun engaño, en non cumplirlo, o por su culpa (5) viene daño al otro; que es tenuto de pecharle todo el daño, que le viniere por razon de: ca tal mandamiento como este reciben los omes, vnos de otros, por fazerles amor, e non por fazerles daño.

LEY XXI.

De la cosa que manda fazer alguno, a pro de otro tercero tan solamente, o a pro de si, e de otro.

Mandando vn ome a otro fazer alguna cosa, que non fuese a pro de aquel que lo mando, nin de el que recibio el mandado,

LEX XX.

Quando mandatam fit ad commodum mandantis tantum, mandatarius illud acceptans tenetur implere, et de dolo, et culpa tenetur mandanti; et si in executione mandanti expendit, recuperat à mandante. Hoc dicit.

(1) *Aquel otro que lo manda.* Contra hunc datur actio mandati, quæ dicitur contraria, ut in l. *si vero non remunerandi*, 12. §. *contrario* 7. D. *mandat.* et habetur *Instit. de pena temerè litigant.* §. 2. vers. *item tutelæ*, et in l. *etiam* 4. C. *mandat.*

(2) *Cinco maneras.* Ortum habet à l. 2. D. *mandat.* et *Instit.* eodem, in principio.

(3) *Recibe el mandamiento.* Adde l. *si mandavero* 22. §. *fin.* D. *mandat.* et *Instit.* eod. §. *mandatum* 11. ubi habetur, quòd re integra potest renuntiarì etiam sine causa; et ita intelligit Joan. Fab. l. *si quis*, §. 1. D. eodem Alberic. tamen post Jacob. Butricar. in dict. §. *fin.* vult contrarium; imò, quòd neque re integra sit in libero arbitrio mandatarii renuntiare, et ita intelligit dictam l. *si quis alii*, §. 1. D. eodem: et istud plus placet, et videtur probari hic, et in Clement. 1. *de procurator.*

(4) *Despendiere.* Adde l. *si vero non remunerandi* 12. §. *si mihi mandaveris* 9. D. *mandati.*

(5) *Por su culpa.* De omni culpa intellige, etiam levisima, quando mandatam requirit exactissimam industriam, l. *à procuratore* 13. C. *mandat.* ubi Cin. Alberic. et cæteri, et tradit Alexand. cons. 41. col. 3. vol. 3.

LEX XXI.

Quando mandatam fit ad commodum tertii tantum, illud acceptans, tenetur legaliter adimplere; et expensas in ejus executione factas, tenetur ei mandans facere recuperari; et damnum, quòd tertius habuit dolo mandatarii, recuperat tertius à mandante, et ipse à mandatario: si tamen mandatam fit ad commodum mandantis, et alterius tertii, est per mandatarium recipientem fideliter adimplendum; et recuperat expensas ibi factas à mandante; et tertius tenetur ad earum partem, si conversæ fuerant in ejus utili-

litum infra istos duos menses; nam si lis fuit inchoata, tenebitur fidejussor usque ad sententiam, ut in l. *gracè* 8. §. *et post litem* 3. D. eod. non data negligentia in prosecutione litis: ita declarat Bart. et Alberic. in l. *si fidejussor*, C. eod. de qua lex ista sumpta est. Et si talis fidejussio facta fuit respectu certæ litis motæ, vel movendæ, procedit hoc planè. Quid autem si fiat simpliciter, et non erat lis, cujus occasione fuerit facta promissio, sed facta fuit ex alia causa? Dic ex mente Doctorum in dict. l. *si fidejussor*, quòd est idem: nam si in causa privata non inchoet litem usque ad duos menses, non tenebitur fidejussor; in causa verò publica, vel quando fidejussio fuit facta in scriptis, tenebitur usque ad triennium, ut hic declaratur; et lite mota infra triennium tenebitur usque ad sententiam, ut in dict. l. *gracè*.

(6) *Tres años.* Approbat. opinionem secundam Azon. C. eodem in summa circa finem, et reprobatur opinionem, quòd perpetuò posset conveniri in his casibus fidejussor, quæ erat communis: sed cum hodie de jure Canonico, et etiam de consuetudine non servetur istud de triennio, quo elapso expirabat instantia, juxta l. *propterandum* 13. C. *de judic.* l. 9. tit. 9. *Partit.* 6. videtur dicendum, quòd adhuc habeat locum ista lex, cum in hoc neque de jure, neque de consuetudine reperitur abrogata; et sic licet non expiret instantia respectu partium, expirabit respectu hujus cautionis de judicio sisti, ex quo actor fuit negligens tanto tempore in conveniendo fidejussorem. Si tamen lis moveretur intra triennium, et non detur negligentia in recipiente cautionem; tunc, cum duret cautio usque ad sententiam, ut dixi in gloss. proxim. non expirabit cautio per lapsum triennii, ex quo non perit instantia. Et advertit, quòd id quod hic habetur, est diversum ab eo, quod habetur in l. 3. tit. 11. lib. 5. *Ordin. Regal.* nam ista lex designat tempus, infra quod liberatur fidejussor à promissione de judicio sisti, ita ut non cadat in pœnam; lex verò prædicta Ordinationum loquitur, si pœna sit commissa contra fidejussorem, quòd debet peti pœna infra annum, et postea peti non poterit.

mas de otro tercero; esta es la segunda manera de que hablamos en la ley ante desta. E esto seria como si dixesse: Mandote, que recibas las cosas que ha fulan en tal lugar; o que le compres, o que le fagas tal cosa (dizien-dolas señaladamente), o que entre fiador por el; o le mandasse fazer otra cosa semejante destas. Ca, si aquel a quien mandan fazer esto, recibiesse el mandado, por fazer gracia, e amor aquel que gelo manda, deuese trabajar de cumplirlo, quanto pudiere bien e lealmente. E si alguna cosa pagare, o pechar, o despendiere en razon deste mandado, tenuto es de gelo fazer todo cobrar, aquel (1) que gelo mando fazer. E si algun daño recibio este tercero, por cuyo pro se faze el mandado, o por engaño, o por culpa de aquel que recibio el mandado, puedelo demandar a aquel (2) que lo mando fazer; e es tenuto de gelo pechar. Pero quanto pechar por esta razon aquel que fizo el mandamiento, bien lo puede demandar a aquel que recibio el mandamiento; e el es tenuto de lo pechar, pues que por su culpa (3), o por su engaño vino. La tercera manera de mandamiento es, quando manda fazer vn ome a otro alguna cosa, por pro de si mismo, e de otro tercero alguno. E esto seria, como si dixesse: Mandote, que recibas las cosas que auemos yo e fulan en tal lugar; o que compres tal viña; o que fagas tal cosa para mi, e para el; o que entres fiador por nos; o que le mande fazer otra cosa semejante destas. Ca, si aquel a quien mando fazer esto, recibe el mandado, tenuto es de lo cumplir bien e lealmente. E si alguna cosa pechar, o despendiere, aquel que recibio tal manda-

miento, por razon del, tenuto es de gelo pechar todo, aquel que gelo mando fazer. Otro-si, el otro a quien nombro en el mandado deue y dar su parte, si lo que assi pecho entro en pro del (4). E si aquel que recibio el mandado, fizo algund engaño, en aquello que ouo de fazer, o de recabdar, o por su culpa viene daño, o menoscabo en ello; tenuto es de lo pechar, aquel de quien recibio el mandado.

LEY XXII.

De la cosa que manda fazer vn ome a otro, a pro de amos a dos.

Por gracia, e a pro de aquel que manda, e de aquel que rescibio el mandamiento, puede ser mandada fazer alguna cosa; e esta es la quarta manera de que sefizimos emiente de suso. E esto seria, como si alguno ouiesse menester marauedis, e rogasse, o mandasse a algun Judio (1), que le diesse, o le empres-tasse estos marauedis a ganancia, a el o a su mayordomo, o a su personero, de aquel que lo mando fazer. Tal mandado como este es a pro del que lo manda fazer, porque se apro-uecha de los marauedis, en aquellas cosas que manda fazer a su mayordomo, o a su perso-nero. Otrósi es a pro del que rescibe el man-dado, porque le den ganancia de los marauedis que presto. E porende dezimos, que aquel que manda esto fazer, es tenuto de pagar los marauedis, con la ganancia, a aquel que rescibio el mandado del. Ca, pues su mayordo-mo, o su personero, los rescibe por mandado

tatem; et de damno dato ejus culpa, vel dolo tenetur mandanti. Hoc dicit.

(1) *Aquel.* Et debent cedi per mandatariam, mandato-ri actiones contra illum tertium, ut in l. *si quis alicui* 27. §. fin. D. *mandati*: sed an teneatur sibi actione negotiorum gestorum ille, in cujus utilitatem mandatarius negotia ges-sit? Videtur, quòd sic, ut infra l. *proxim.* et ibi notavi.

(2) *A aquel.* Actione negotiorum gestorum, quasi iste mandans negotia gesserit istius tertii, ut in l. *si mandave-ro* 22. §. *si curator* 10. D. *mandat.*

(3) *Por su culpa.* Et actione mandati aget, ut supra l. *proxima*, et C. *de negot. gest.* l. *si mandatum* 14.

(4) *En pro del.* Approbat opinionem Azo C. *de negot. gest.* in summa circa princ. versic. *item portet*, et vide per Albericam, et Paul. de Cast. in l. *si mandatum*, C. *de negot. gest.* et per Gloss. in l. 3. §. fin. D. *de negot. gest.*

LEX XXII.

Quando mandatum fit gratia mandantis, et mandatarii, ut si mando, quòd mutues procuratori meo pecuniam sub certo lucro; tunc tenetur mandans, pecuniam cum lucro feneratori tertio solvere; et quotquot recipit procurator, idem est, ac si dominus reciperet. Cum verò mandatum fit gratia mandatarii, et alterius tertii, ut si mando, quòd Titio mutues sub lucro, vel alio modo; tunc si pecuniam non poteris recuperare, tenebor ego tibi actione mandati. Hoc

dicit. Habuit ortum à §. *tua* 5. *Instit. de mandato*, et à l. 2. §. *tua et mea* 4. D. eod. tit.

(1) *A algun Judio.* Permittit ergò hæc lex judæis feneratorari; imò, ut inferius subditur, compellit mandantem ad solutionem usurarum. Sed contra hoc videtur text. in cap. *post miserabilem* 12. et cap. *quanto* 18. *de usur.* ubi habetur, quòd neque judæi possunt usuras exercere, cum etiam veteri Lege usuræ sint prohibitæ, et hoc maxime si exigantur per judæos à christianis; et ibi etiam injungitur Principibus sæcularibus, ut super hoc judæos prohibeant, et damnantur omnia statuta, et consuetudines, quibus præstatatur favor exactioni usurarum, ut in Clement. 1. *de usur.* et non potest super hoc dispensari, ut in cap. *super eo* 4. ubi Abb. *de usur.* et dicit Bald. in l. *cunctos populos*, col. 3. vers. *sed juxta hoc quæro*, C. *de Summa Trinit. et Fide Cathol.* quòd neque propter bonum publicum potest Imperator dispensare, permittendo usuras, et idem dicit Bald. in authent. *ad hæc*, C. *de usur.* et nullo jure permitti debet usurarum exactio, etiam propter aliquod temporale bonum quod indè oriatur, vel propter aliquod malum quod indè evitaretur, ut latè tradit Joan. Andr. in regula *peccatum*, in *mercurialibus*, *de reg. jur.* lib. 6. Potest dici, quòd temporibus harum legum ex generali consuetudine, et permissione Summi Pontificis, et ejus fortè concessione propter aliquam causam, permittebatur judæis in isto Regno feneratorari; et de mente aliquorum Doctorum est, ut super hoc teneat concessio Romani Pontificis propter bonum publi-

del, tenuto es, como si el mismo los rescibiese. La quinta manera de mandamiento es, quando vn ome a otro manda que faga, o de alguna cosa, a pro tan solamente de aquel que rescibe el mandado, e de otro tercero. E esto seria, como si alguno mandasse a otro que diesse sus marauedis a ganancia a otro tercero, nombrandolo. En tal caso como este dezimos, que si este que dio los marauedis, non los pudiesse cobrar de aquel que los rescibio, que los puede demandar despues, a aquel que gelos mando dar. Esso mismo seria, si alguno mandasse a otro, que prestasse cierta quantia de marauedis a otro tercero, sin ganancia (2), o otro pro que esperasse auer del prestamo.

LEY XXIII.

De la cosa que manda fazer vn ome a otro, a pro de aquel que rescibe el mandado.

A pro tan solamente de aquel que rescibe el mandado, acaesce a las vegadas, que manda a otro fazer alguna cosa. E esto seria, como si le dixesse: Consejovos, o mandovos,

cum, et iustam causam, ut est de mente Petri de Ancharr. consil. 343. incipit christianissime, et illustris Princeps, et consuluit Alexand. in 1. consil. vol. 2. incipit circa primum, et consil. 107. ejusdem vol. pro investigatione, ubi refert se vidisse super hoc multas concessionem Apostolicas, quibus permittebatur quibusdam Principibus licentia conveniendi cum judæis; quod habeant ibi usuras exercere, secundum consuetudines præteritas: et quod hoc possit Papa facere, et concedere ex causa in aliquibus partibus, tradit planè Alexand. in utroque consilio; mihi tamen videtur, non decere Papam id facere, quia nec infideli occasio peccandi est danda, ut patet 2. Regum, 12. cap. Hodiernis verò temporibus desunt judæi, qui fenerentur; sed non desunt quos pejus (ut inquit B. Bernardus in Epist. 322. ad Clerum, et Populum Spirensem) judaizare dolemus Christiani feneratorum, quos, secundum eum, magis convenit Judæos baptizatos appellari, qui sub nomine cambii palliantes usuras, sænora acerbissima exercent, prohi dolor! ita ut illud Psalmi impleatur, et non defecit de plateis ejus usura, et dolus, Psalm. 54. v. 12. timenda est ira Dei, nam ut dicit Beatus Ambrosius in Epist. 70. populi sæpè conciderunt fœnore, et ea publici exitii causa extitit.

(2) *Sin ganancia.* Sed iste modus jam comprehenditur sub modo secundo, posito suprâ eod. l. proxim. in princ.

LEX XXIII.

Si mandatum fit gratia mandatarii tantum, ut si consulo, vel mando tibi, ut de pecuniis tuis aliquid pro te emas; quamvis ex hoc damnum tibi veniat, non teneor; nisi fraudulentè mandavi, aut consului. Hoc dicit.

(1) *Non seria tenuto.* Adde l. 2. in fine, D. mandat. et Instit. eod. §. 6.

(2) *Maliciosamente.* Idem dic, si aliàs non erat facturus, si iste non consulisset, ut in l. si remunerandi 6. §. planè 5. D. mandati, ubi Gloss. et Doctor. Bart. etiam in l. non solum, §. si mandato, col. fin. versic. prædicta vera, D. de injur. Et quid in dubio? utrum præsumatur, quod non erat aliàs facturus? dicendum videtur, quando consilium datur circa contractum, non præsumitur, quod aliàs

que de los marauedis que tenes, que compres viñas, o heredades; o otra cosa alguna semejante destas, que le mandasse comprar, o mejorar. Ca, si esto fiziesse por consejo, o por mandado de otri, maguer le viniessse daño de tal consejo, o mandamiento, non seria tenuto (1) de gelo pechar, el que lo mando fazer. E esto es, porque tal mandamiento como este, mas es consejo que mandamiento. E aquel a quien es fecho, deve catar, si es a su pro, o non, ante que lo faga. Ca ninguno non es tenuto por premia, de tomar consejo, que otro le da, si non quisiere. Porende, non le empece aquel que lo mando fazer. Fuera ende, si fuesse fallado en verdad, que tal mandamiento, o consejo, auia dado maliciosamente (2), o con engaño. Ca entonce, quanto daño le viniessse por razon del engaño, seria tenuto de lo pechar.

LEY XXIV.

En que manera deve ser fecho el mandado.

Los mandamientos que los omes fazen vnos a otros, de que fablamos en las leyes ante desta, pueden ser fechos en muchas ma-

Ley 1,
tit. 1,
lib. 10
Novis-
Recop.

non erat facturus; si verò datur consilium circa delictum, tunc in dubio præsumatur, quod non erat aliàs facturus; et ita voluit Dinus in regul. in obscuris, de regulis juris, lib. 6. et Bald. in l. ob hæc verba, column. 2. versic. quid in dubio, D. de his qui not. infam. et idem Bald. in l. data opera, column. 13. C. qui acus. non possunt; imò in consilio adhibito circa delicta non adhibetur illa distinctio, erat aliàs facturus, vel non, secundum Gloss. et Bart. in dicto §. si mandato. Dicit tamen Angel. in tractat. maleficior. in parte Sempronium mandatore, col. fin. quod isto casu, quando mandatarius erat aliàs facturus, consulens puniatur leviùs, et est notabile verbum. Et adverte, quod licet simpliciter Doctores volunt, in contractu consulentem obligari ex consilio, quando mandatarius aliàs facturus non esset, per dict. §. planè; ista lex Partitarum videtur velle contrarium, cum indistinctè vult, sive consulens utatur verbo mando, sive verbo consulo, quando actus habet meram naturam consilii, quod consulens, vel mandans non obligetur; et hoc est de mente Gloss. in §. 1. Instit. mandat. super parte ex consilio, in fine, dum tantum excipit casum l. 2. D. de proxenet. et quando consilium fuit fraudulentum; et quod aliàs non teneatur: neque obstat dictus §. planè, quia loquitur in datore, et non in consulente; et mandatum obligat, ubi non habet merè naturam consilii, quia non erat aliàs facturus; et ita etiam intelligit dict. §. planè Joan. Fab. in dicto §. 1. ad finem Instit. de mandato: pro quo facit, quia consulens non habet intentionem se obligandi, quod requiritur in mandato, ut infra l. proxima. Sive ergò aliàs sit facturus, vel non, consulens non obligabitur.

LEX XXIV.

Mandatum contrahitur inter præsentem, vel per epistolam, aut nuncium inter absentes, vel ad diem, vel sub conditione, aut purè, et per verba rogo, mando, volo, vel similia, ex quibus perpendi posset, quod mandans fecit cum intentione se obligandi; quod in dubio præsumitur, nisi mandans contrarium per eos, qui intersuerunt, probaret; quod est difficile ab probandum. Hoc dicit. Habuit ortum à l. 1. D. mandati.

neras. Ca puedense fazer (1), estando delante los que mandan fazer la cosa, e los que reciben el mandado. E aun se pueden fazer por cartas, o por mensajeros ciertos; maguer non esten delante los que mandan fazer la cosa, nin los que reciben el mandamiento. E puedense fazer a dia cierto, o so condicion. E a dia cierto se podrian fazer, como si mandasse vn ome a otro por palabra, o por carta, o por mensajero, que diesse a comer, e a vestir algun ome, fasta algun dia señalado. E so condicion se faria, como sil mandasse: Si tal cosa acaesciere, da a fulan tantos marauedis, o tal cosa. E estos mandamientos sobredichos, de que fablamos fasta aqui, se pueden fazer por tales palabras (2), diziendo vn ome a otro: Ruego (3), o mando, o quiero, que des tantos marauedis; o que fagades tal cosa; o que me fiedes. Por qualquier de tales palabras como estas, o por otras semejantes (4) dellas, por que se puede entender, que el que faze el mandamiento, lo faze con entencion de se obligar, vale el mandamiento, e finca por ello obligado el mandador, a aquel que recibe el mandado. E si por aventura, alguno, despues que ouiesse fecho el mandamiento por tales palabras como estas que de suso diximos, quisiere dezir, que lo non fiziera con entencion de obligarse, non deue ser oydo. Fuera ende, si pudiere prouar, por aquellos ante quien fue fecho, que assi es, como el dize, que lo non hizo con entencion de obligarse, mas de otra manera; lo que seria graue (5) de prouar.

(1) *Puedense fazer.* Ortum habet à l. 1. D. *mandat.* et à notatis per Azonem C. eodem in summa, column. 2. versiculo *contrahitur mandatum.*

(2) *Palabras.* Sed an sine verbis sola voluntas inducat mandatum? L. 1. D. eodem, ibi, *sive volo*, etc. vult, quod sic; sed intellige, ut declarat Bartol. in l. *post dotem*, col. 2. versic. *oppono, et videtur D. soluto matrimon.* et quod idem Bartolus notat in l. 2. §. 2. D. *de noci oper. nuntiat.* Et an per ostensionem sigilli præsumat mandatum, vide Bald. quòd non in l. 1. col. fin. C. *de procurator.*

(3) *Ruego.* Adde l. 1. D. *mandat.* et capitalum *rogo*, 11. quæst. 3.

(4) *Semejantes.* Adde l. *cuiuscumque* 5. §. *sed et cum fulio* 10. D. *de institor. action.* et l. *si verò non remunerandi* 12. §. *si quis mandaverit* 13. D. *mandat.* et in l. 1. §. 1. in verbo *periculo meo*, D. *quod jussu*, et vide Gloss. in dicta l. 1.

(5) *Graue.* Quia statur verborum significationi, ut in l. *non aliter* 69. D. *de legatis* 3. et l. 1. §. *si servus*, D. *de exercitor.*

LEX XXV.

Licet teneatur mandans ad ea, quæ solvit mandatarius mandati ratione; tamen si mandatum fuit illicitum, ut

Tom. II,

LEY XXV.

Quales despensas puede cobrar aquel que las hizo por mandado de otro, e quales non.

Rescibiendo vn ome de otro mandado para fazer alguna cosa guisada, si acaesciere que pechare algo porende, es tenuto el que gelo mandado fazer, de gelo pagar. Mas si le mandasse fazer furto (1), o robo, o omicidio, o le mandasse encender algunas casas, o mieses, o le mandasse fazer otro mal alguno a otro a tuerto; maguer pagasse porende alguna cosa el que recibe el mandado, non seria tenuto de fazer ende emienda, aquel que gelo mando fazer; como quier que tambien el vno (2), como el otro, deuen pechar al tercero quel daño, o el mal recibiesse, todo tanto quanto menoscabasse, o perdiessse por razon del tal mandado. Otrosi dezimos, que si alguno que fuesse menor (3) de veynte e cinco años, mandasse a otro, qualquier que fuesse, que entrasse fiador a alguna barragana, o a otra alguna mala muger, con que ouiesse que ver, que le diesse de vestir, o otras joyas algunas, o otra cosa qualquier; maguer este a quien lo mandasse fazer, despendiesse por tal mandado alguna cosa, non seria el otro tenuto de gelo fazer cobrar, si non quisiere: porque tal despena es fecha a daño del menor, e sobre cosa desaguisada, e mala.

Ley 17,
tit. 1,
lib. 10
Novis.
Recop.

LEY XXVI.

De las cosas ajenas que recabda vn ome por otro.

Vanse (1) los omes a las vegadas de sus

furtum facere, vel aliud maleficium, non erit inter eos mandati actio, licet ambo teneantur damnificato: idem est si adolescentis mandato fidejubeo aliquid ejus meretrici dari; quia cum in damnum minoris redundet, et sit inhonestum, vel malum, non tenetur mihi dare, quod solvi. Hoc dicit.

(1) *Furto.* Adde l. 2. tit. 10. et l. 38. tit. 11. suprà eadem *Partita*: et in mandato generali non veniant turpia, et inhonesta, l. *Lucius* 21. §. *idem respondit*, D. *ad municipal.* l. *si procurator* 6. §. 2. D. *de condict. indeb.* l. *si pater* 12. D. *quæ in fraud. creditor. alien.*

(2) *Et uno como el otro.* Adde l. 33. suprà tit. 11. et l. *liber homo* 13. D. *ad Leg. Aquil.* et l. *non solum* 11. §. *si mandato* 3. D. *de injuriis.*

(3) *Menor.* Adde l. *si vero non remunerandi* 12. §. *si adolescens* 11. D. *mandati.*

LEX XXVI.

Quando sine mandato alicujus absentis negotia ejus quis gessit, res suas ne perderentur reparando, tenetur dominus absens ad expensas in ejus utilitatem factas à gestore; et ipse tenetur domino de fructibus perceptis. Hoc dicit. Habuit ortum à l. 1. et 2. D. *de negot. gest.*

(1) *Vanse.* Innuat, quòd ista lex non procederet, si

Qppp

tierras, e de sus lugares a otras partes; e por desacuerdo, o por oluidança, non encomiendan sus casas, nin sus heredades, a quien las recable, nin las labre. E acaesce, que algunos de los que fincan en aquellos lugares, por parentesco, o por amistad que han con aquellos que se van, estos de su voluntad, sin mandado de otro, trabajanse de recabdar, e de endereçar aquellas heredades, e las otras cosas que assi fincan como desamparadas, e despueden y de lo suyo a las vegadas; e a las vezes esquilman de las heredades, e aprouechanse dellas. E porende dezimos (2), que quanto despendiere alguno desta manera en pro, o en mejoría de la heredad, o de las cosas de otro, en nome del, que tambien es tenuto de gelo fazer cobrar el señor de la heredad, como si lo ouiesse fecho por su mandado mismo. Otrosi el otro es tenuto de dar al Señor de la heredad lo que ende esquilmare, demas de las despensas que y ouiere fechas; dandole ende cuenta verdadera (3) e derecha.

LEY XXVII.

De las cosas de los Reyes, e de los huérfanos, e del Comun de algun Concejo, que recabdan, o fazen algunos omes, sin su mandado.

Guardador de huérfano, o Procurador, o Mayordomo del Rey, o de otro ome, o del Comun de algun Concejo, que tuuiesse en

sint præsentibus illi quorum negotia geruntur; sed contrarium tenet Gloss. in l. 1. D. de negot. gest. quando dominus non esset præsens, et sciens: vide ibi per Bart. et Alberic.

(2) *Dezimos*. Adde l. 2. D. de negot. gest. et in §. 1. *Instit. de oblig. que ex quasi contractu nascuntur*.

(3) *Cuenta verdadera*. Adde l. 2. et ibi Bart. D. de negot. gestis, et §. 1. *Instit. de oblig. que ex quasi contractu nascuntur*. Et facit ista et probat, quòd frater, qui stetit in communione cum fratribus, tenetur reddere rationem fratribus administrationis gestæ, cum venerint ad divisionem, ut in terminis decidit, et consuluit Bald. consil. 418. part. 3. in 6. dubio, secundum novam impressionem, asserens, quòd de omnibus tenetur reddere rationem, qualiter reddi posset; nam non de omnibus testes haberi possunt, sed in modicis suo statur sacramento, et etiam in non modicis, si personæ qualitas, verisimilitudo, et iudicis motus cum hoc concurrant, argum. l. si quis pro redemptione 36. C. de donation. et ejus quod notatur in l. sumptus 48. et in l. in fundo 38. D. de rei vind. et procedit secundum Socin. consil. 46. volum. 1. incipit cum in presenti consultatio, column. 1. quando administravit jure fraternitatis; nam si ut tutor, vel curator, diligentem tenetur reddere rationem, ut in l. 1. in principio, et §. de rationibus, D. de tutel. et ration. distrah. l. adversus 2. et l. rationes 14. C. de administr. tutor. et ibi etiam adducit consil. notabile Abb. quòd filius, qui vivente patre administravit, tenetur reddere rationem de his quæ administravit, licet pater in vita rationem non petierit: vide ibi, et per Abb. consil. 12. incipit magnificus Comes, in 6. dubio.

guarda, o que ouiesse de ver, o de recabdar las cosas de alguno destes sobredichos, si acaescesse que fuesse a alguna parte, e non dexassee aquellas cosas que auia de recabdar, o de auer, en comienda de alguno, o fincando en el lugar, fuesse negligente en recabdarlas; e algun su amigo, o pariente, queriendolo guardar (1) de daño, se trabajasse de aliiar aquellas cosas; si este atal alguna cosa espendiesse a pro (2) de los señores sobredichos, en recabdandolas; tenuto es (3) aquel que las auia en guarda, o aquel cuyas son las cosas, de gelo fazer todo cobrar. Otrosi dezimos, que este, que se trabajasse de recabdar, o de aliiar las cosas sobredichas, que es tenuto de dar cuenta ende, a aquellos que las tienen en guarda, o al señor dellas; tornando todo lo que esquilmo ende, demas de las despensas, assi como de suso diximos en la ley ante desta.

LEY XXVIII.

Que departimiento ha en las despensas que los omes fazen en las cosas ajenas, sin mandado de aquellos cuyas son.

Departimiento ha en las despensas que los omes fazen, recabdando las cosas ajenas sin mandado de otro. Ca tales despensas y ha, que quando las comiençan a fazer, semeja (1) que son a pro de las cosas, e acaesce (2) despues, que non es assi. E otras y ha, que son

LEX XXVII.

Negotiorum gestor minoris tenetur ei, vel tutori ejus, rationem dare de fructibus, quos percepit. Hoc dicit. Concordat l. mandasti 46. D. de negot. gestis.

(1) *Queriendolo guardar*. Hoc dicit, quia ita demum teneretur actione negotiorum gestorum is, ad quem negotium pertinet cura, et solitudine, si sui contemplatione gestum est, l. si pupilli 6. 1. et 2. respons. D. de negot. gest. notat Azo C. eod. in summa, column. 2. versic. sunt autem.

(2) *A pro*. Vide infra l. proxima, et concordat ista lex cum dict. l. si pupilli 6. 1. respons. D. de negot. gest. et l. in pupillo 47. D. de solution.

(3) *Tenudo es*. Adde l. liberto 31. §. 1. D. de negot. gest.

LEX XXVIII.

Expensas utiles à principio, vel ex post facto, vel utiles à principio, non tamen ex post facto, item necessarias, sine quibus res perderentur, vel deteriorarentur, recuperat negotiorum gestor à domino, nisi dominus sit sub tutela: quia tunc recuperat ab eo, si fortè duraverunt utiles; sed si non duraverunt, non minor, sed tutor tenetur. Hoc dicit.

(1) *Semeja*. Non sufficeret opinio gerentis, sed si dominus esset idem facturus, l. sed an ultro 10. §. 1. D. de negot. gest. ubi Bart. et Bald.

(2) *Acaesce*. Ut si servum agrum curavit, qui nihilominus mortuus est, ut in dict. l. sed an ultro, §. 1. vel si domum refecit, quæ postea exusta est, vel si emit merces, in quibus solitus erat dominus negotiari, quæ casu perierunt; secus si gereret negotium insolitum, ut D. eod. l. si negotia 11. et infra eod. l. 33.

a pro en el comienzo, e despues que son fechas (3). E aun y a otras que son necessarias (4), que conuiene en todas guisas que las fagan; e si non, perderse y an, o menoscarse y an las cosas. E porende dezimos, que las despensas que alguno fiziere a buena fe, en recabdando cosas ajenas de otro ome, que non fuesse huerfano menor de catorze (5) años, en qual manera quier que las faga, destas sobredichas, que las deue cobrar (6) de aquel cuyas son las cosas. Mas si las despensas fuesen fechas a pro, e guarda del huerfano, que son necessarias (7), o que son a pro en el comienzo, e despues (8), en la manera que de suso es dicha; deue las cobrar del huerfano, aquel que las fizo. E si fuesse sobre cosas que semejassen a pro, quando las comengassen, e despues non pareciesse aquella pro, o non durasse, assi como dize en el comienzo desta ley, entonce non seria el huerfano (9) tenuto de dar tales despensas; mas aquel que tiene (10) sus cosas en guarda, las deue pagar de lo suyo:

(3) *Despues que son fechas.* Ut si facta domo, vel reflecta durat, vel si solvit creditori pupilli, et sic pupillus consecutus est liberationem, quæ semper durat.

(4) *Necessarias.* Vide l. *sive hæreditaria* 22. et ibi Bart. D. *de negot. gest.*

(5) *Menor de catorze.* Hæc lex approbat opinionem Jacob. de Raven. quam recitat Alberic. in l. *si pupilli*, 1. respons. D. *de negot. gest.* quòd si gerantur negotia adulti, licet curatorem habentis, censeatur in hac materia tanquam major, nisi respectu restitutionis, et secundum eundem Alberic. ita probatur in l. *Pomponius in negotiis*, D. *de negot. gest.* et reprobat opinio dicentium, quòd si gerantur negotia adulti, qui habebat curatorem, quòd censeatur, sicut si gererentur negotia pupilli; cum hæc lex non distinguat, habeat curatorem adultus nec ne, sed exigat, quòd sit minor quatuordecim annis, ut distinguatur inter eum, et hæc ætate majorem.

(6) *Las deue cobrar.* Nam sufficit utiliter esse ceptum, licet utilitas non duret, ut hic; et in dicto §. 1. l. *sed an ultro* 10. D. *de negot. gest.* et in l. *et in totum* 4. D. *de impens. in res dotal. fact.* quoad actionem tamen de in rem verso, non dicitur versum, nisi duret versum, l. *si pro parte* 10. §. *versum* 6. D. *de in rem verso.* Sed contra, quia ubicumque datur actio negotiorum gestorum, datur etiam et de in rem verso, ut in l. 3. §. *et regulariter* 2. D. *de in rem verso*, licet hæc regula non convertatur, ut notat Bart. in l. *sive hæreditaria*, D. *de negot. gest.* Solutionem collige ex notatis per Gloss. et Paul. de Cast. in dict. §. *versum*.

(7) *Necessarias.* Quæ sunt istæ, vide D. *de verb. signific.* l. *impensæ* 79. et duæ, quas superius posui, scilicet, curare servum ægrotum, si erat utilis, et reficere, et fulcire domum, expensæ sunt necessariæ, ut declarat Gloss. in dict. l. *sed an ultro*.

(8) *Despues.* De tempore litis contestatæ intellige, quando utiliter gesta sunt; nam quando necessariò, non inspicitur, sit locupletior, vel non, ut in l. *litis contestatæ* 37. D. *de negot. gestis* in princip. declarat Azo C. eod. in summ. colum. 2. versic. *sunt autem*, et Gloss. in dict. l. *si pupilli*, 1. respons.

(9) *El huerfano.* Idem dic in Ecclesia, ut dicit Gloss. in cap. *sine exceptione*, 12. quæst. 2. in verbo *profuturum*, et ibi declarat Archid. post Joan. de Fantu. quòd idem per

Tom. II.

LEY XXIX.

Como los que recabdán cosas ajenas a mala entencion, non deuen cobrar las despensas que y fizieron.

Con buena entencion se deuen mouer los omes a recabdar las cosas ajenas, con voluntad de fazer plazer a aquellos cuyas son, e non por cobdicia de ganar, nin de robar ninguna cosa, en aquello que recabdaren. E porende dezimos, que si pudiere ser sabido en verdad, que alguno se mueue con mala entencion (1) a fazer esto; e en aquellas cosas que recabdo, non parece que aliño, nin mejor ninguna cosa, donde puedan sacar las despensas que fizo en recabdarlas; que entonce las deue perder, e non es tenuto el señor de las cosas, de gelas pechar. Pero si fallaren, que en recabdandolas, fizo tanta ganancia, onde se puedan pagar las despensas, e que finque (2) al señor de las cosas otrosi parte de las ganancias, entonce bien las podria rete-

omnia sit in Ecclesia, sicut in pupillo: et adde ad istam legem l. 2. C. *de negot. gest.*

(10) *Que tiene.* De gestore voluntario intellige, nam si esset necessarius, ut tutor, vel curator, tunc indistincte repeteret à pupillo, si expensa fuit utilis, licet non necessaria, et licet utilitas non duret, ut in l. 3. §. *sufficit* 7. D. *de contrar. tutel. act.* et notat Aug. in dict. l. *si pupilli*, 1. respons. Si tamen accesserit tutor ad negotia animo deprædandi, non repeteret, nisi quatenus pupillus est factus locupletior, l. *si pupilli* 6. §. *sed et si quis* 3. D. *de negot. gest.* et ibi Bart. in fine.

LEX XXIX.

Negotiorum gestor debet moueri ad res alienas procurandas bona intentione, ut domino prosit; nam si gerit solum, ut sibi possit aliquid extorquere, non recuperat expensas, nisi tantum de fructibus quos collegit; quibus in partem à domino receptis, de eo quòd supererit, habebit retentionem gestor: tenetur tamen de damnis vel deterioratione rerum, qualitercumque contingente: quia mala fide negotia gerere fuit motus cum intentione fraudulenta. Hoc dicit.

(1) *Con mala entencion.* Qualiter de hac constabit? Vide glos. singul. in l. *Fulcinus*, §. *quid si autem*, in parte *animus*, D. *ex quibus caus. in posses. eatur*. Bart. in l. *si pupilli*, §. *sed et si quis*, undè ista lex fuit sumpta, D. *de negot. gestis*, dicit, quòd constabit de hoc, si tempore reddendæ rationis aliqua celat, et supprimit; nam præsumitur ab initio talem animum habuisse, argument. l. *item si* 7. §. *proinde* 12. D. *ad Macedon.* potest etiam apparere ex aliis conjecturis, secundum Albericum ibi. Et ex ista lege, et dict. §. *sed et si quis*, nota, quòd dicitur prædo ille, qui studet utilitati propriæ, et non domini: ita illum textum allegat Bald. in capitulo 1. *de feud. Marchiæ*; et adde l. *qui fundum* 7. §. *si tutor* 3. D. *pro emptore*.

(2) *E que finque.* Innuit, quòd si solum sit locupletior in quantitate expensarum, non possit gerens habere actionem, vel retentionem propter impensas, quod est mirabile: et contrarium videtur probari in dicto §. *sed et si quis*, quia negari non potest, quin in quantitate expensarum dominus sit locupletior, et sufficit quòd non sit pauperior, ut locupletior dicatur, l. *in pupillo* 47. §. 1. D. *de solut.* et quod notat Bart. post Gloss. ibi in l. 3. in princip. D. *com-*

ner (3). Otrosi dezimos, que si algun daño, o menoscabo, auiniesse en las cosas que recabdasse este atal, que lo deue todo pechar (4), quanto se perdiessse, o se menoscabasse, por qual manera quier que acaesciesse. E esto es, porque se mouio a recabdar estas cosas, a mala fe, con entencion de robar, o fazer algun engaño.

LEY XXX.

Como el daño, e el menoscabo que viene en las cosas ajenas por culpa de aquel que las recabda, lo deue pechar.

A buena fe e lealmente deue todo ome recabdar, e aliñar las cosas ajenas, queriendose trabajar ende. E esto deue fazer de manera, que por su culpa, nin por engaño que el faga, non se pierda, nin se menoscabe ninguna cosa dellas. E si alguna cosa se perdiessse, o se menoscabasse por su culpa (1), o por su engaño, tenuto es de lo pechar. Pero si se mouiesse a recabdar las cosas sobredichas, porque las fallo tan desamparadas, que ome del mundo (2) non metia mientes en ellas; e por desviar el daño al señor dellas, o de aquellos que las tienen en guarda, se trabajo de lo fazer; entonce non seria tenuto de pechar, lo que por su culpa se perdiessse. Fueras ende, si

mod. quam legit ibi Bart. sub §. impuberes, l. 1. Ista tamen lex fortè habuit respectum declarandi dictum §. sed et si quis, et in casu in quo lucrum nullum esset ultra impensas, noluit dominum haberi pro locupletiori, propter animum depradandi, quo negotia gessit: tene menti.

(3) *Retener.* Et actionem etiam habebit; ut in dict. §. *sed et si quis*, ubi Glos. et Doct.

(4) *Todo pechar.* Et sic claudicat hic contractus, seu actio, ut et notat Bald. in dict. §. *sed et si quis*.

LEX XXX.

Si quis bona fide cõperit aliena negotia gerere, non tenetur nisi de dolo et culpa; sed si motus fuit ex eo quòd res perdebantur totaliter, nec eas aliquis administrabat, nec administrare curabat, ut dominum à damno eximeret, non tenetur de culpa, sed de dolo. Hoc dicit.

(1) *Por su culpa.* De dolo, lata, et levi culpa tenetur gestor regulariter, ut hic, et in l. *tutori* 20. C. de negot. gest. et in l. *si negotia* 11. D. eod. titul. et aliquandò de leuissima, ut quando alius diligentissimus volebat administrare, ut in §. 1. vers. *sicut*, *Instit. de obligat. que ex quasi contractu nascuntur*, vel ipse dominus negotiorum erat diligentissimus, qui esset administraturus, secundum Paul. de Castr. in dict. l. *si negotia*: de casu verò fortuito regulariter gestor negotiorum non tenetur, ut in l. *negotium* 22. C. eod. tit. licet in aliquibus casibus teneatur etiam de casu fortuito, quos ponit Glos. in l. *si negotia*, D. eod.

(2) *Que ome del mundo.* Idem, si aliquis homo reperiretur, sed esset minùs diligens, vel idoneus, secundum Albericum post Jacobum de Raven. in l. 3. §. *interdum*, de negot. gest. de qua ista lex sumpta est, per l. 1. §. *quibus*, D. *quod cuiusq. uniuers. nomine*.

le prouassen, que se perdiera por engaño (3) que ouiesse el y fecho.

LEY XXXI.

De las cosas que recabdan los omes, cuydando que son de algund su amigo, e son de otro.

Cuydando (1) algun ome recabdar las cosas de algun su amigo, e non fuesse assi, e recabdasse las cosas de otro alguno, non lo sabiendo; tenuto es aquel cuyas fueren, de darle ende todo lo que despndiere en recabdarlas, tambien como si en su nome, o por su amor del, se ouiesse trabajado de lo fazer. Otrosi dezimos, que este que se trabajasse en recabdar cosas ajenas, assi como sobredicho es, que es tenuto de dar cuenta dellas, a aquel cuyas son, e de responderle con lo que esquilmare dellas, sacadas las despensas; tambien como si el mismo gelas ouiesse encomendadas.

LEY XXXII.

De la paga que rescibe, o faze alguno en nome de otro.

En nome de otro rescibiendo alguno marauedis, o otra cosa qualquier, quier sea debdo que deuan a aquel en cuyo nome lo rescibe, quier non (1), si este en cuyo nome lo

(3) *Por engaño.* Vel lata culpa, quæ dolo comparatur, l. *quod Nerua* 32. D. *depositi*.

LEX XXXI.

Si negotiorum gestor credidit rem, quam administrabat, esse alicujus sui amici, cum esset alterius; tenetur sibi dominus rei, sicut si suo nomine fecisset, et è conuerso ipse tenetur domino. Hoc dicit. Habuit ortum à l. *item si cum putavi* 5. in fin. D. de negot. gest.

(1) *Cuydando.* Hic habes, quod plus ualet veritas, quam opinio, et idem habetur in l. *item si cum putavi* 5. §. 1. D. de negot. gest. ex qua ista lex sumpta est, et ibi vide per Doct. de isto brocardo, et adde l. 2. et ibi Bald. C. de ingenuis, et l. *si pater* 4. §. 1. D. de manumiss. vindict. et l. 2. §. *si sub conditione*, et ibi Bart. D. pro emptor. vide etiam Bald. in l. *Barbarius*, 2. lectur. col. pen. D. de offic. Prætor. et Speculat. tit. de empt. et vendit. §. *nunc dicendum est*, col. fin. et quod tradit Decius consil. 154. et Oldral. consil. 76. et quid in delictis, vide per Bart. in l. *si adulterium cum incestu*, D. de adult. Gloss. in cap. *illud*, 15. quæst. 1. et inter consil. Alex. consil. 129. vol. 4. et vide in materia per Jas. in l. *seruo manumisso*, D. de condict. indebit. et in l. 1. col. 2. versic. et adde 4. C. de testam.

LEX XXXII.

Si dominus ratificat solutionem ejus nomine factam suo negotiorum gestori, tenetur ipse recepta tradere, et dominus ei tenetur ad expensas, habendi causa factas, et debitor tali ratihabitione liberatur. Item solvens debitum sine debitoris mandato, liberat eum, repetitque ab eo, quod ejus nomine solvit, sicut si ejus mandato solvisset. Hoc dicit.

(1) *Quier non.* Et sic ratihabitione constituit tuum negotium, quod ab initio tuum non erat, ut hic, et in l. *si pupilli* 6. §. *item quæritur* 9. D. de negot. gest.

rescibe, lo ha por firme despues que lo sabe, tenuto es el otro, de darle aquello que en su nome recibio. E si algunas despensas fizo, en recabandolo, o en leuandolo, deuelas cobrar de aquel en cuyo nome rescibio la cosa. E si era deuida la cosa que assi rescibio, luego que el otro lo ouo por firme, assi como de suso es dicho, finca quito de toda la deuda, el que la deuia. Otrou dezimos, que si vn ome pagasse debda verdadera, que otro ome deuiesse, que luego que la ha pagada, que finca el que la deuia, libre, e quito (2), maguer la pagasse sin su mandado. Pero aquel por quien es fecha esta paga, es tenuto de dar al otro, aquello que por el pago (3), tambien como si lo ouiesse pagado por su mandado.

LEY XXXIII.

Como aquel que recabda las cosas ajenas non deve comprar nin fazer cosas, que non aya costumbrado el señor dellas.

Acuciosamente (1), e a buena fe, el que se quiere trabajar de recabdar las cosas ajenas, lo deve fazer; e mayormente, quando faze esto sin mandado de los dueños dellas; guardandose, de non comprar, nin de fazer otras cosas, que non ouiesse vsado (2) a comprar, nin a fazer, aquel cuyo es lo que recabda. Ca, si contra esto fiziesse, e de aquello (3)

(2) *Libre e quito.* Quid in oblatione rei debitæ? an liberet debitorem à pœna, si amicus ejus eam obtulit creditori, qui noluit eam recipere? Tangunt Alberic. et Bart. in l. solvendo, D. de negot. gest. et inclinant, quod liberetur, per l. cum et postliminiū 6. C. de captivis, et l. qui decem 72. §. 1. D. de solut.

(3) *Pago.* Adde l. solvendo 39. D. de negot. gestis, ubi glos. 1. voluit, hoc procedere, etsi pro invito quis solvisset; sed contrarium probatur in l. pro te, D. mandat. intellige ergò istam legem, quando solvit pro ignorante, secundum magis communem opinionem, quia Guiliel. Andr. et Odofre. tenent opinionem Glos. ut etiam procedat, quando solvit pro invito, ut tradit Alberic. in dict. l. solvendo.

LEX XXXIII.

Diligenter, et bona fide debet quis in negotiorum gestione versari, maximè, quando sine mandato gerit: et non exerceat, quæ dominus exercere non consuevit; aliàs tenetur, si res casu deterioretur, vel damnum veniret in eo, quod fecit, vel emit: et si res melioretur, erit domini lucrum; tamen tenebitur sibi ad expensas factas. Hoc dicit.

(1) *Acuciosamente.* Id est acutè, et diligenter, ut etiam habes in §. Institut. de obligat. quæ ex quasi contractu nascuntur; et de qua culpa teneatur, habes suprâ eod. l. 39.

(2) *Que non ouiesse vsado.* Culpa est aggredi insolita, ut hic, et in l. si negotia 11. D. eodem, ubi ponit Gloss. exemplum, si vasa vitrea emerentur; et Angel. etiam ponit si vinum emeretur causa mercantiæ, nam faciliter alteratur, et acetam fit; vel si emerentur equi causa mercantiæ, quia faciliter ægrotant, et vitia sumunt, et postea revendi non possunt.

(3) *De aquello.* Quid si in quibusdam sit lucrum, et in

que comprasse, o fiziesse, viniessse algund daño, o menoscabo, quier viniessse por ocasion, o en otra manera qualquier, a el pertenesce todo, e non al señor de las cosas. Otrou dezimos, que si ganancia auiniesse, que deve ser del señor de las cosas; pero entonce las despensas (4), que ouiesse fecho en recabdarlas, deuelas cobrar.

LEY XXXIV.

Como aquel que recabda las cosas ajenas, que otrou queria recabdar (que lo dexo de fazer por el), deve ser acucioso en aliñarlas.

Queriendo recabdar algun ome todas las cosas de algun su amigo, por amor de amistad, o de parentesco que ouiesse con el; e auiendo voluntad desto bien e acuciosamente, viniessse otro que dixesse, yo quiero recabdar estas cosas (1); si este que las quiere recabdar primero, parte mano dellas, por tal razon como esta, tenuto es este postrimero, de las recabdar, en la manera que el otro lo queria fazer. De guisa, que por su culpa, nin por su engaño, nin por su negligencia, non se pierda, nin se menoscabe ninguna de aquellas cosas. E si contra esto fiziere, tenuto seria, de pechar quanto se perdiessse, o se menoscabasse, por qualquier destas tres maneras sobredichas.

alius sit damnum? Vide dictam l. si negotia, et ibi Gloss. et Doctor.

(4) *Las despensas.* Hoc sumptum est ex dictis Azon. C. de negot. gest. in summa, col. 5. ad medium, versic. idem-que est.

LEX XXXIV.

Si aliquo volente administrare diligenter res absentis, et alius eas recipiat administrandas, tenetur adhibere diligentiam, quam prior adhibere volebat; aliàs si ejus culpa, negligentia, vel dolo quid perdatur, tenetur domino. Hoc dicit. Habuit ortum à l. si pupilli 6. §. videamus 12. D. de negot. gest. et à l. 2. C. eod. tit.

(1) *Estas cosas, etc.* Et sic accessit omnia gesturus, sicut primus gerebat. Doctores tamen in l. si pupilli, §. videamus, de qua ista lex sumpta est, intelligunt dict. §. videamus, quando accessit quædam gesturus, cum alius æquè diligens erat gesturus omnia: nam secundum eos, quando quis accedit ut omnia gesturus, non est necesse, quod alius esset gesturus, sed ex eo solo tenetur de neglectis, quæ non gessit, per l. Pomponius in negotiis 15. D. de negot. gest. et est communis conclusio Doctorum in dict. §. videamus, et in l. tutori 20. C. eod. ubi Alexand. Undè considera, an sit dicendum, quod ista lex voluit approbare opinionem Joan. glossatoris, de qua in dict. l. tutori, quam etiam ibi tenet, et defendit Salycet. ut tunc demum negotiorum gestor (licet accedat ut omnia gesturus) teneatur de neglectis, quando alius erat gesturus; si verò alius non erat gesturus, non teneatur: sed quia fundamenta juris communis multum urgent pro communi opinione, non videtur ab ea recedendum: et ad istam legem respondetur, quod intelligatur, si ve accesserit ut gesturus omnia, sive ut quædam ex his, quia utrumque potest comprehendi sub verba estas cosas. Et in-

LEY XXXV.

Como el que se mueue a criar algun huersano, por piedad, e a recabdar sus bienes, non puede despues demandar las despensas que fiziere sobre esta razon.

Piedad (1) mueue a las vegadas al ome, a reseibir algund huersano desamparado en su casa, e darle porende las cosas que le son menester, despendiendo de lo suyo en recabdarle sus cosas, mientras que lo tiene en su casa; e acaesce despues, que este quiere cobrar, lo que assi despendio, de los bienes del moço: e dezimos que lo non puede fazer. Ca, pues el se mouio a criar el moço por razon de piedad (2), o de misericordia (3), entien-dese que lo hizo por auer gualdaron de Dios:

tellige, et limita, quando accessit ut quædam gesturus, quod debent concurrere tria, vel quatuor, secundum Bart. et Paul. in dict. §. *videamus*, quæ probantur in ista lege. Primum, quod alius erat gesturus omnia. Secundum, quod ille alius erat diligens. Tertium, quod propter illum, qui gerebat quædam, ille omisit. Quartum, quod iste, qui gerebat quædam, hoc sciebat, scilicet, quod alius esset gesturus omnia; et aliquo eorum deficiente non procedit, sed procedet, quod habetur in dict. l. *tutori*. Sed quid si moriatur ille, cuius contemplatione gerebantur negotia? Vide l. *nam et Servius* 21. §. *si vivo* 2. et ibi Bart. D. eod. ubi vide Alberic. qui vult, quod in casu, in quo ille, ad cuius omnia gerenda negotia accessi, non moriatur, sed vivat, quod teneor gerere etiam illa negotia, quæ quando accessi non imminuebant, sed de novo supervenerunt; cuius contrarium tenet Azo C. eod. in summa, 5. column. versic. *veniunt autem*, ibi cum dicit, item gerenda si accesserit, quasi omnia gesturus, et tunc una est actio, vel quasi contractus pro omnibus negotiis, quæ imminuebant tunc, quando accessit ad gerendum: nova enim, vel supervenientia inchoare, necesse non est: et dictum Azon. credo verius, et æquius. Neque obstat §. *si vivo*, in quo se fundat Alberic. quia cum dixit ibi *nova*, non intellexit Consultus de supervenientibus, sed de his quæ erant tempore quo accessit, nondum tamen illa inchoaverat: et tunc in casu, in quo moriatur ille cuius contemplatione gerebat, ad illa non tenebitur, ad quæ tamen, si vivus fuerat, tenebatur; et sic semper remanet diversitas, an vivat, vel mortuus sit.

LEY XXXV.

Si quis pietate motus recipiat orphanum derelictum, et in eum res suas expendat, nil ab eo consequetur, quia Dei amore fecisse videtur: tamen propter tale beneficium debet ei orphanus omnibus diebus vitæ suæ reverentiam exhibere. Hoc dicit.

(1) *Piedad*. Pietas amica Deo, parentibus grata, dominum conciliat, necessitudines fovet, Dei cultura est, merces parentum, filiorum stipendium: pietas inquam, justorum tribunal, egenorum portus, miserorum suffragium, etc. vide B. Ambros. super Psalm. 118. serm. 18. ad finem.

(2) *Por razon de piedad*. Quod factam sit pietatis causa, in dubio non præsumitur, cum nemo jactare suum præsumatur, l. *cum de indebito* 25. D. de probat. notat Alber. in l. *et si quis*, §. *sed interdum*, D. de relig. et sumptib. funer. Gloss. in l. *utrum* 47. D. de donat. inter virum et uxorem. Constare ergo debet ex conjecturis, vel aliis, quod motus fuit causa pietatis, et ut dicit Azo C. de negot. gest. in summa, column. penult. versic. *cessat autem hæc actio*,

e porende non es tenuto el moço de darle ninguna cosa, per el bien fecho que le hizo, nin por las despensas que hizo en recabdando sus cosas; como quier que el moço en todo todo tiempo de su vida le deve fazer honrra, e bien, e reuerencia, en todas las cosas que pudiere.

LEY XXXVI.

Como deve cobrar las despensas la madre, o el auuela, que fiziessen en criar sus fijos, o sus nietos, o en aliñar sus cosas.

Madre, o auuela, teniendo sus fijos (1), o sus nietos en su poder, despues de muerte de su padre (2) de los moços; e teniendo otrosi en su poder los bienes dellos (3), e dandoles a comer, e a beuer, e a vestir, e a calçar,

et probatur in dicto §. *sed interdum*, distinguendus est pietatis motus, si fuerit de eo tantum quod gessit, et an etiam in eo quod repetere volet: et in quibusdam personis gerentibus ipsa natura, secundum eum, evidenter denotat causam pietatis, puta matre, et avia, et consimilibus, ut infra eod. l. *proxim.* et in l. *ex duobus* 27. in fine, ubi vide, quid de consanguineis, D. eod. et C. eod. l. 1. ubi de amicis, et in l. *is, qui* 44. D. eod. attendendus etiam est modus, et genus expensæ, ut in dict. l. *utrum*, et in dict. l. *ex duobus* in fine: et si alimenta præstentur extraneis, vide infra eod. l. *fin.* in fine, et adde ad prædicta gloss. notabilem in l. *si paterno*, C. eod. de negot. gest.

(3) *O de misericordia*. Vide infra l. *fin.* et limita, ut in l. 35. tit. 14. infra ead. Part.

LEY XXXVI.

Mater, vel avia, alens, et tenens filios, vel nepotes, et eorum bona post obitum patris eorum, recuperat alimenta de bonis eorum, si bona habebant, ex quibus illa solvere, et vivere bene possent; alias non. Si vero bona eorum mater, vel avia, non tenebat; licet ipsi essent divites, quos educabat, non recuperat alimenta; nisi quando erogavit, fuit protestata, quod de bonis eorum deducerentur: tunc enim recuperabit, nisi ipsi essent pauperes. Hoc dicit.

(1) *Sus fijos*. De fratre vide Decium consil. 21. et Bald. in l. *Nesennius* 34. D. de negot. gest. qui dicit idem in fratre, patruo, et avunculo, quod in matre, et avia.

(2) *Muerte de su padre*. Nam si patre vivente, posset repetere à patre, ut in dict. l. *Nesennius* 34. D. eod. ubi Bart. et Paul. de Cast. et cæteri Doct. Sed quid si mortuo patre onus alimentandi transiret in filium masculum, ut fit in majoriis, per notata in cap. *licet* 6. de voto? an tunc similiter mater repetere possit à tali filio? Vide Cyn. et Paul. de Cast. in l. *alimenta*, C. de negot. gest. ubi et vide Alexand. nam in hoc fuerunt opiniones, et fortè opinio Cyn. et sequacium procedet in majoria nova, per l. *si quis à liberis* 5. §. *item rescriptum* 17. D. de liber. agnosc. et isto casu mater repetet à filio succedente in bonis majoriæ novæ; si vero esset majoricatus antiquus, tunc procederet opinio Joan. Andr. Bart. et Alex. in dict. l. *alimenta*.

(3) *Bienes dellos*. Idem dic, si esset debitor, nam videretur dare alimenta animo compensandi cum debito, ut in l. *uxorem* 41. §. *pater naturalis* 11. D. de leg. 3. quia ubi potest capi alia conjectura, quam donationis, non præsumitur donatio, Bald. in l. *Nesennius*, D. de negot. gest. Adde Alexand. consil. 100. volam. 2. Et quid si essent bona immobilia, quæ salvavit? an in eis habeat retentionem pro alimentis, quæ de suo præstitit? Alber. in dict. l. *alimen-*

LEY XXXVII.

e las otras cosas (4) que les fuessen menester; e auiendo ellos tanto de lo suyo, que podrian bien guarescer, las despensas, que la madre, o el auuela fizieren en tales fijos, o nietos, bien las pueden cobrar de sus bienes dellos. Mas si non ouiessem los moços de lo suyo, de que pudiessen guarescer; entonce la madre, o el auuela (5), deuen pensar dellos, mouiendose a fazerlo naturalmente, e non por cobrar lo que en ellos despendieron. Pero si los moços fuessen tan ricos, que ouiessem bien de que beuir de lo suyo, e los bienes dellos non estouiessen en poder de la madre, nin del auuela; e teniendo ellas en su poder algunos dellos, les diessen todo lo que les fuesse menester, faziendo afruenta, que las despensas que fazian en ellos querian (6), que saliessen de sus bienes dellos; en tal manera, bien pueden cobrar lo que despendieron, e auerlo de los bienes de los moços. Mas si el afruenta non fiziessen, assi como es sobredicho, entonce non podrian cobrar las despensas, que fiziessen desta manera.

Como se pueden cobrar, o non, las despensas, que el padraastro, o otro ome fiziere, en alimiar las cosas del entonado, o de otro extraño, teniendolo en su poder.

Padraastro alguno teniendo su entonado en su casa, dandole comer, e beuer, e las otras cosas quel fuessen menester; faziendo afruentas (1), que las despensas que fazia en el, que las fazia con entencion de las cobrar; estonce deuelas cobrar de los bienes del moço, si los ouiere. Pero si el moço fuesse tan grande que se siruiesse del (2); maguer que faga afruentas, assi como sobredicho es, non deue cobrar las despensas que fiziere en gouernallo. Ca guisada cosa es, que el seruicio del moço se descuente en las despensas, que son fechas en razon de su persona. Mas si fiziessse despensas algunas, en recabdando sus cosas (3), atales que fuessen a pró del; tales despensas bien las puede cobrar. E lo que diximos en esta ley del padraastro, entiendesse tambien de todos los otros omes (4), que gouernaren, o que pensaren de los moços extraños, e que recabdaren sus cosas.

ta, tenet, quod sic, et etiam pro eis habebit actionem, argum. l. si stipulata 33. D. de donation. inter vir. et uxor. et idem ibi dicit, si mater erat tutrix filii. Et quid si mutuo accepit vinum, et bladum, cum ipsa non haberet, neque de bonis suis, neque de bonis filii, vel nepotis, unde eum aleret, vide Alber. in dict. l. Nesennius, D. de negot. gest. qui dicit, quod tunc non videtur causa pietatis fecisse, et quod repetet.

(4) *Otras cosas.* De concernentibus alimenta intellige. Quid tamen si expendat extra alimenta in rebus filiorum, vel nepotum? Vide per Gloss. in l. l. C. de negot. gest. in verbo *munere*, et ibi Doctores, et in l. *alimenta* 11. C. eod. titul.

(5) *O el auuela.* Adde l. 4. tit. 19. *Partida* 4.

(6) *Querian.* Idem si sine protestatione de animo repetendi constaret, ut probatur, et est de mente Doctorum in dict. l. *Nesennius*, D. de negot. gest.

LEX XXXVII.

Vitricus privignum in domo sua alimentans, si non protestatur recuperare ab eo alimenta, non recuperabit: si tamen protestatur recuperabit; nisi talis ætatis sit alimentatus, quod seruiat vitrico: illa tamen, quæ in rebus illius ad ejus utilitatem expendit, recuperabit; et idem de detinente pueros extraneos, et eorum bona. Hoc dicit.

(1) *Faziendo afruentas.* Idem, si alio modo constet, quod animo repetendi expendit, ut in l. *si paterno* 15. ubi Bart. et alii, C. de negot. gest. unde ista lex est sumpta. Et adverte, quia in dubio hæc lex vult, quod vitricus alens privignum, videatur eum alere affectu paterno, et sic non animo repetendi; quæ fuit opinio quorundam recitata per Gloss. in dict. l. *si paterno*, quæ approbatur hic: Gloss. tamen, et Doctor. ibi non tenebant istam opinionem, imò quod probatio, quod paterno affectu fecerit, incumbit privigno, nisi ex conjecturis aliter appareat: tene ergo menti

istam legem, et adde, quod si expensæ essent magnæ, et vitricus non multum dives, etiam sine protestatione posset eas repetere à privigno, secundum Paul. de Cast. in dict. l. *si paterno*, quod nota.

(2) *Que se siruiesse del.* Idem dicit Gloss. in dict. l. *si paterno*, sed non ita distinctè et clarè, ut ista lex, quæ dicit procedere hoc, non obstante protestatione.

(3) *Recabdando sus cosas.* Adde dict. l. *alimenta* 11. C. de negot. gest. et quæ dixi suprâ eod. l. proxima.

(4) *Todos los otros omes.* Multum generale verbum est hoc, ut idem sit in quocumque extraneo alente, quod in vitrico; et si ita generaliter intelligatur, videtur absurdum, quia in vitrico militat pietas, et paternus affectus, qui cessat in extraneo alente: solent enim privigni diligi à vitricis propter eorum matres; quod in extraneo non est: unde limita, et intellige istam legem in extraneis, in quibus militaret similis affectio, ut si erant amici parentum, vel pupillorum, ut in l. *is, qui* 44. D. de negot. gest. et dixi suprâ eod. l. 35. et ita videtur de mente Azon. C. de negot. gest. in summa, col. penult. versic. *cessat autem hæc actio*, ibi, *item si paterna affectione*, et ibi, *item si quis extraneus*. Alber. in dict. l. *Nesennius*, D. de negot. gest. versic. *item quid in extraneis*, refert, quod Guiliel. in alimentis præstitis extraneis sic dicebat, quod si quis extraneo præstat alimenta extra domum suam, videtur fecisse causa pietatis; si verò in domo, aut utebatur ejus operis, et compensantur, allegat l. *in rebus* 18. §. *possunt* 2. D. *commodat*. si verò non utebatur operis illius, debeat attendi consuetudo ejus, qui alimenta præstabat, utrum consueverit gratis præstare, vel non: allegat l. *vel universorum* 12. D. de pignor. action. cum concordantiis. Ego in ista materia totam referam ad arbitrium judicis, an motus fuerit causa pietatis, vel ne, ut ex conjecturis debeat arbitrari: in dubio autem tene, quod dixi suprâ eod. l. 35.

TÍTULO XIII.

DE LOS PEÑOS QUE TOMAN LOS OMES MUCHAS VEGADAS, POR SER MAS SEGUROS, QUE LES SEA MAS GUARDADO, O PAGADO, LO QUE LES PROMETEN DE FAZER, O DE DAR.

Peños toman los omes muchas vegadas, por ser mas seguros, que les sea mas guardado, o pagado, lo que les prometen de dar, o de fazer. Onde, pues que en el Título ante deste hablamos de las fiaduras, que son fechas en esta razon, queremos aqui dezir de los peños. E mostrar, que cosa es peño. E quantas maneras son del. E que cosas pueden ser dadas en peños. E en que manera. E quien las puede empeñar. E quales pleytos pueden ser puestos en esta razon de los peños. E quales non. E que derecho gana ome en las cosas que rescibe en peños. E quando las deve tornar a aquel cuyas fueren. E por que razones se desata la obligacion del peño. E otrosi diremos, como e quando pueden ser vendidas, o enagenadas.

LEY I.

Que cosa es peño, e quantas maneras son del.

Peño es propriamente (1), aquella cosa que un ome empena a otro, apoderandole della (2), e mayormente quando es mueble. Mas segund el largo entendimiento de la ley, toda cosa, quier sea mueble, o rayz, que sea empenada a otro, puede ser dicha Peño; maguer non

TITULUS XIII. DE PIGNORIBUS.

LEX I.

Pignus propriè est res, quam alio obligamus tradendo, maximè si res est mobilis; sed largo modo etiam immobilis potest dici pignus: et est triplex, conventionale, et iudiciale, quæ fiunt verbo, et pignus tacitum. Hoc dicit.

(1) *Propriamente.* Adde l. *si rem alienam* 9. §. *propriè* 2. D. *de pignor. action.* ubi Bart. licet non firmet, infert ad statuta loquentia de pignore, ut non procedant in hypotheca, et Alexand. ibi *in addit.* refert Paul. de Cast. ibi tenentem contrarium, quod in mea lectura Pauli ego non habeo; et dictum Pauli videtur approbari in ista lege, ibi, *e mayormente, etc.* Bald. in dict. §. *propriè* simpliciter transit, inferens illationem, quam Bart. facit. Videtur dicendum, quod si statutum provideret circa actum odiosum, non comprehenderetur simplex hypotheca, argum. cap. *in nostra* 8. *de injur.* et cap. *cum dilectus* 32. *de consuet.* ita dicit Abb. in cap. *cum de aliquibus, de re judic.*

(2) *Apoderandole della.* Aliquando tamen non transit possessio pignoris in creditorem, sed sola detentatio, ut quando inter partes ita est actum, ut notat Glos. et ibi Bald. in l. *si servus, C. quod cum eo:* vide in materia l. *sciendum* 15. §. *creditor* 2. D. *qui satisd. cogant.* et l. *cum notissimi* 7. §. *sed cum illud* 2. C. *de præscript.* 30. vel 40. *annor.*

(3) *Entregar.* Et istud pignus prætorium non constituitur, nisi quis in possessionem mittatur, ut in l. *non est*

fuesse entregado della, aquel a quien la empenassen. E son tres maneras de peños. La primera es, la que fazen los omes entre si de su voluntad, empenando de sus bienes, vnos a otros, por razon de alguna cosa que devan dar, o fazer. La segunda es, quando los Judgadores mandan entregar (3) a alguna de las partes en los bienes de su contendor, por mengua de respuesta, o por razon de rebeldia, o por juyzio (4) que es dado entre ellos, o por cumplir mandamiento del Rey. Ca tales peños, o prendas como estas, se fazen como por premia. E estas dos maneras de peños sobredichos se fazen por palabra. La tercera manera es de peños, la que se faze calladamente, maguer non es y dicha ninguna cosa: assi como se muestra delante de los bienes del marido, como son obligados a la muger como por peños, por razon de la dote; e de los otros que son obligados al Rey, por razon de rentas, o de los derechos que cogen por el; e de todas las otras razones semejantes destas, que faldan las leyes deste Título.

LEY I,
titul. 5,
lib. 11
Novis.
Recop.

LEY II.

Que cosas pueden ser dadas en peños.

Empeñar (1) se puede toda cosa, quier sea nascida, o por nacer, assi como el parto de la sierua, e el fruto de los ganados, e de los arboles, e de las heredades, e todas las otras rentas que los omes han de qualquier natura (2) que sean, tambien las que son corpora-

mirum 26. D. *de pign. action.* limita tamen hoc in casu l. *quavis* 13. D. *de bonis auctor. judic. possid.* et cap. *contingit* 9. *de dolo et contum.*

(4) *Por juyzio.* Istud dicitur pignus iudiciale, Glos. in l. 2. C. *qui potior. in pign. habeant.* et per Bart. in l. *si et jure, C. qui potior. in pign. habeant.*

LEX II.

Pignorari possunt res corporales et incorporales, tam natæ, quàm nascituræ, ut fructus vel partus ancillarum, vel pecorum; et fructus debent in sortem computari, vel reddi pignoranti. Hoc dicit.

(1) *Empeñar.* Ortum habet à traditis per Azonem, C. eod. in summa, versic. *obligari.*

(2) *Natura.* Ex hoc verbo, et sequentibus colligitur, quod etiam iudicatio, et jus patronatus, et jus pedagii, et quæcumque jura incorporalia possunt pignori dari et obligari. Bart. tamen in l. *si is qui,* §. fin. D. eod. de qua ista lex sumpta est, dicit, quod quedam sunt jura quæ consistunt in hominibus, ut iudicatio quam habet dominus in vassallum, et jus quod habet patronus in libertum, et his similia; et ista non possunt obligari, nisi in casu maximæ necessitatis, ut in l. 1. C. *de oper. libert.* et aliis per eum allegatis; quedam verò sunt jura in re, ut jus patronatus Ecclesiæ, et jus percipiendi pedagia, et similia; et ista, si sunt talia ex quibus non percipitur aliquod commodum pecuniarum, non possunt obligari, ut in cap. *cum Bertoldus* 18. *de re judic.* si verò aliquod commodum percipitur, pos-

les, como las que non lo son. Pero, que quier que esquilme, o desfrute (3) destas cosas sobredichas, el que las touiere a peños, tenuto es de lo descontar (4), de aquello que dio sobre aquella cosa empeñada; o de lo dar al señor de la cosa. Otrosi dezimos, que todas las debdas que deuan a vn ome, que las puede empeñar a otro, con todos los derechos que han en ellas. E aquel

que las rescibe en peños, puedelas demandar (5) en juyzio, e fuera de juyzio; bien assi como faria aquel a quien las deuen, que gelas empeño.

LEY III.

Quales cosas non deuen, nin pueden ser dadas en peños.

Santas (1) cosas, e sagradas, e religiosas,

sunt obligari, per text. in dict. §. fin. et per alias leges. Ex quo inferitur, quòd si aliqua pensio deberetur patrono ratione juris patronatus, illa benè transiret cum pignore in creditorem, ut et notat Abb. in cap. cum Bertoldus, column. penult. et fin. Et in quantum Bart. dicit de jurisdictione, fortè non procederet; imò indistinctè potest pignorari propter generalitatem hujus legis, et quia hodie de consuetudine jurisdictiones venduntur, tamquam si essent unum pecus hæreditarium, vel vile, ut tradit Bald. de feudo Marchia, column. 1. et in §. ex eadem, de Lege Conradi, et facit bonus text. in l. eleganter 24. §. fin. D. de pign. action. per quem text. Romanus in quodam suo singulari incipienti quaritur à me, fol. 15. column. 4. dicit, quòd creditor potest uti jurisdictione in castro sibi pignorado. Et quod dictum est de jure patronatus Ecclesie, extende etiam si universitas pigneretur, ut non transeat sub pignore generali, ut voluit Gloss. et ibi Abb. et Felin. col. penult. in dict. cap. cum Bertoldus, et tradit Rochus in suo tractatu juris patronatus super verbo ipse, vel is, questione 27. licet contrarium in hoc dixerit Bald. in dict. l. si is qui, §. fin. Et ad istum text. qui videtur obstare, cum dicit, de qualquier natura, respondetur, quòd procedit, si tales fructus percepti à creditore sint talis nature, quòd possint debitori restitui, vel cum debito compensari: quod non cadit in fructu presentationis in jure patronatus Ecclesie, ut Gloss. dicit, et notatur in dict. cap. cum Bertoldus, et facit, quòd statim in ista lege subditur: *Pero qualquier que esquilme, o desfrute, etc.* Quid autem de servitutibus rusticis, vel urbanis, an possint hypothecari, vide in dict. l. si is qui 11. §. fin. et in l. sed an via, 12. D. de pig. per Franc. de Ripa in l. obligatione generali, D. eod. qui fait in nova opinione, quòd neque servitutes rusticæ, neque urbanæ possint in abstracto hypothecari, seu pignori obligari: et ibi respondet ad dict. l. sed an via 12. D. eod. quòd loquatur de commoditate utendi ipsis servitutibus, non verò de pignore, et hypotheca ipsius servitutis; ad quòd benè facit, quòd de usufructu pignori obligando tradit Bart. et alii in dict. l. si is qui, §. usufructus. Quid de re emphyteotica, an veniat in generali obligatione, vide in l. fin. C. de jure emphyteot. per Doct. et de pignorante rem communem, an pignoris obligatio contrahatur pro parte sociorum; et quid facta divisione postea à sociis, an jus pignoris restringatur ad partem, quæ ex divisione postea adjudicatur illi ex sociis, qui obligabit, vel remaneat etiam respectu partium aliorum; vide l. 3. §. fin. D. qui potior. in pign. habeant. per Bart. in l. unus, de servitut. titulo generali.

(3) *Esquilme, o desfrute.* De fructibus, quos creditor percipit, loquitur ista lex; et sic videtur, quòd non teneatur creditor de fructibus percipiendis, seu qui percipi poterunt. De jure tamen communi cautum est, quòd teneatur tam de perceptis, quam percipiendis, ut in l. 2. C. de pign. act. in l. 2. C. de pactu pign. undè considera, an si fortè voluit hæc lex approbare opinionem Hostiens. in summa titul. de pign. in §. quando efficaciter, versic. sed numquid creditor, ubi vult, creditorem teneri de percipiendis, ex eo, quia nullus tenetur de percipiendis, nisi malæ fidei possessor, juxta notata in cap. gravis 11. de restit. spol. et quia secundum hoc haberet necesse creditor, colere fundum, velit, nolit; quòd non est dicendum, quia neque debitor libenter ei redderet boves, si amitteret, ergò non debet ab eo exigere, quòd colat suo periculo, et fructus reddat, argum. l. penult. C. de solution. quòd tamen limitat, nisi omitteret in fraudem; et præsumitur fraus, si colebat proprias pos-

Tom. II.

sessiones, et dimittebat pignoras; vel si non locavit, cum potuerit locare, et erat res solita locari, argum. l. 3. C. de distract. pign. et idem, si non consuevit locari, tamen paratus erat conductor volens colere, et cavere. Doctores tamen communiter in cap. cum contra, de pign. ubi Abb. Anton. Cardin. et Joan. de Imola simpliciter volunt, quòd creditor teneatur de percipiendis, per dictas leges, et idem voluit Gloss. in dict. cap. cum contra. Ego verò attentis verbis hujus legis Partitarum adhærecem opinioni Hostiens. et respondeo ad dictam l. 2. C. de pign. act. quòd ibi dicitur, quòd creditor tenetur de fructibus, quos percipit, vel percipere debuit, et sic per eam fundatur opinio Hostiens. qui et voluit, quòd quando omisit percipere in fraudem, vel si non locavit, cum potuit locare, tenebatur de percipiendis: quia istis casibus percipere debuit, non alias: ad l. verò 2. de pactu pignor. quæ dicit, quòd et tenebatur de fructibus quos percipere potuit, et sic, si ex sola negligentia non percipit, vult quòd teneatur, respondeo, quòd illa lex loquitur in debito fæneratio et usuratio; quo casu nil mirum si de hoc teneatur, ex quo habet usuras; in simplici verò debito non procedet, neque loquitur illa lex, sed dicta l. 2. C. de pign. action. Tu verò cogita, quia hæc est nova consideratio ad intellectum illarum legum, et Doctores non tangunt.

(4) *Tenudo es de lo descontar.* Adde l. 1. C. de distract. pignor. et l. 1. 2. et fin. C. de pign. act. cap. 1. et 2. de usur. et C. de partu pignor. l. 2. et cap. cum contra 6. de pignor. Et collige hic, quòd potest creditor uti fructibus rei pignorate, et convertere eos in usum suum, vel vendere, ita ut compenset in sortem; quòd et notat Albericus in dict. l. 1. C. de pign. act. fructus namque censentur res, quæ communiter servando servari non possunt, saltem diu, ut notat Gloss. in l. 1. C. si advers. usucap. ideo nil mirum, si permittatur creditori eos distrahere, secundum Joan. de Imol. in dict. cap. cum contra, in princ. et vide per Bart. in l. dicitio, §. ob donationes, D. solut. matrim. Si tamen essent tales fructus qui possunt durare in tempus, quo deberet res restitui debitori, ut si esset frumentum, oleum, et similia; tunc creditor neque cogere, imò neque posset illos distrahere; sed hos fructus, soluto debito, restituere tenetur debitori, argum. l. si cui 5. §. quæri potest 21. D. ut in poss. legat. et tenet Petrus de Anchar. et sequitur Joan. de Ana. commendans hoc dictum in cap. 1. de usur. column. 2. Et quid si erat domus, quæ data fuit pignori, et creditor eam inhabitabit? Vide infra eod. l. 21. et quòd notat Abb. post Specul. in dict. cap. cum contra, column. fin. et per Alexand. consil. 141. 5. volum. in 2. dubio, et per Paul. de Castr. in dict. l. 1. ad finem, C. de pign. act. Et limita, quòd in ista lege hic dicitur de fructibus pignoris computandis in sortem, in casu cap. 1. de pign. et cap. 1. de usur. et cap. salubriter 16. eod. tit.

(5) *Puedelas demandar.* Adde l. si conserit 4. in princ. D. de pign. act.

LEX III.

Res sanctæ, sacræ, vel religiose non possunt pignori obligari, nec liber homo; et eum recipiens perdit creditum, et tantumdem ei, vel ejus consanguineis, si non vivit, restituet; nisi in casibus, quando se obligat pro redemptione suæ captivitatis, vel pater filium in necessitate famis constitutus; vel quando pro pace, treuga, vel securitate datur obses. Et tunc, licet promissum non impleatur, tamen obses non occidetur; sed servabitur, quanto tempore videbitur tenenti, vel donec promissum adimpleatur. Hoc dicit.

(1) *Santas.* Ortum habet à notatis per Azou. C. quæ res

RITR

Ley 3,
tit. 5,
libr.
Novis.
Recop.

assi como las Egleſias, e los monumentos, e las otras cosas semejan- tes, non las pueden los omeſ recebir a peños, nin se pueden obligar. Fueraſ ende por cosas ſeñaladas, ſegund dize en el Titulo (2) que ſabla de las cosas de Santa Egleſia, en la primera Partida deſte nueſtro libro. Otrou dezimos, que vn ome libre (3) non se puede empeñar. Ante dezimos, que qualquier que lo recibieſſe en peños, que deue perder (4) todo lo que dieſſe ſobre el. E deue pechar mas otro tanto de lo ſuyo a el, e a ſuſ parientes, ſi por auentura el non fueſſe biuo. Pero doſ casos ſon, en que podria ome libre ſer recebido en peños, e fincaria obligado. El primero eſ, ſi alguno yoguielſe catiuo, e el miſmo ſe empeñaſſe (5) a otro, por quitare de catiuo. E el ſegundo eſ, ſi alguno empeñaſſe ſu fiſjo (6) por cuyta de ſambre. Otrou dezimos, que ome libre puede ſer dado en rehenes, por raxon de paz (7) que firmen algunos entre ſi, o por treuga, o por otra ſegurança (8), o por otra cosa ſemejante

deſtaſ. E maguer el pleyto ſobre que fueſſe alguno empeñado en eſta manera, non fueſſe guardado, con todo eſſo, non deuen a el matar nin ferir, nin darle pena ninguna, nin fazerle mal ninguno (9). Maſ puedenle guardar, quanto tiempo touieren por guiſado, o ſaſta que el tiempo ſe cumpla, aſſi como fue pueſto.

LEY IV.

Como las cosas que ſon pueſtas ſeñaladamente para labrar las heredades, non deuen ſer dadas en peños.

Bueyes, nin vacas, nin otras beſtias de arada, nin los arados, nin las ferramientas, nin las otras cosas que ſon menester para labrar las heredades, nin los ſieruos que ſon pueſtos en ellas ſeñaladamente para labrarlas, defendemoſ, que ninguno non lo tome a peños (1); nin otrou, ningund Judgador nin otro ome, non ſea oſado de las prender, nin

Ley 12,
tit. 31,
libr. 11
Novis.
Recop.
Ley 15,
tit. 31,
libr. 11;
ley 6,
tit. 11,
libr. 10;
ley 16.

pign. oblig. poſſ. in ſumma, in principio. Sed quid de decima? an poſteſt pignoriari? Vide per Specul. tit. de pignor. §. 1. circa finem, ubi concludit, quòd juſ decimæ non poſteſt pignori obligari, cum ſit reſ ſpiritaliſ, neque poſſit per laicum poſſideri; fructuſ autem decimæ obligari, et vendi poſſunt, ut in cap. ueſtra 2. de locato, et argumeto l. ſi uſuſfructuſ 66. D. de iure dot. Et videtur de mente Speculati. quòd alteri Eccleſiæ, vel Eccleſiaſticae perſonæ juſ etiam decimæ poſſit obligari: et comprobatur, quia ex quo in alteram Eccleſiam vel Eccleſiaſticaſ perſonaſ ſunt iſta jura decimalia alienabilia, et etiam præſcriptibilia, ut in cap. ex multiplici 3. de decim. et in cap. ad aureſ 6. de præſcript. per conſequenſ tali caſu erunt obligabilia, ut in l. ſic et quòd 9. §. quòd emptionem, D. de pignor.

(2) *Titulo. 14. per totum, et vide quòd habetur in l. 22. tit. 11. eadem Partida et cap. 1. de pignor.*

(3) *Ome libre. Adde cap. 2. de pignor.*

(4) *Deue perder. Adde text. in authent. ut nulli iudicium, §. quia vero 7. collat. 9. unde ſumpta eſt authentica imò, C. de action. et obligat. Hodie autem an liber homo poſſit capi, ut ſeruiat creditori pro debito, et qualiter hoc fiat, vide l. 2. tit. 8. libr. 3. Foro Leg. et l. 5. tit. 2. libr. 4. eod. Foro, et l. 5. tit. penult. libr. 5. Ordin. Regal. cum l. ſequenti, et in volum. pragmaticarum, fol. mihi 65. et 66.*

(5) *Se empeñaſſe. Iſta lex videtur addere ad l. liber captuſ 17. et ad l. fin. C. de poſtlimin. et ad l. penult. tit. 29. et l. 3. tit. 30. 2. Partida: nam illæ loquuntur, quando aliquiſ redemit captum etiam ſine pacto, quo idem redemptuſ ſe pignoret pro pretio; hic vero fuit pactum de hoc expreſſum: utrobique tamen militabit diſpoſitio dictarum legum, ſive ſit pignuſ legale, ſive conuentionale: et ſeptem caſuſ, in quibuſ hic nexus pignoriſ diſſoluitur, vide per Salicet. in l. ab hoſtibuſ, la 1. C. de captiv. et fortè in uno caſu poſſet eſſe diuerſitaſ in hoc inter pignuſ conuentionale, et legale, quia ſi redemptuſ expreſſe ſe pignori dederit pro pretio, quouſque ſolvatur, et renuntiet remedio dict. l. final. et dict. l. penult. tit. 29. 2. Partida, non liberaretur ſeruiendo per quinquennium, ſi æſtimatio talis ſeruitii non eſſet ſufficiens ad pretium: potuit enim huic juri renuntiare, ut in l. ſi quiſ in conſcribendo 29. C. de pactis.*

(6) *Su fiſjo. Vide ll. 8. et 9. tit. 17. 4. Partida.*

(7) *De paz. Adde cap. ut pridem, 23. quæſt. 8. et Gloſ. in cap. ex reſcripto, de iurejur. et l. diuſ 31. D. de iure fiſci, et l. obſideſ 11. D. qui teſtam. cum Gloſſ.*

(8) *Por otra ſegurança. Adde cap. expoſita 11. de ar-*

bitr. et Gloſ. ibi, cujuſ opinio approbatur hic, et eorum quæ tradit Bald. in l. 2. column. fin. C. de patrib. qui fil. diſtr. et reprobatuſ opinio Gloſſ. ibi dicentiſ, hoc de facto fuiſſe uſurpatum, et etiam Azon. ibi in ſumma, et Abb. in cap. ex reſcripto, de iurejur. et Joan. de Imol. in l. obſideſ la 2. D. de teſtam. et ſic hodie de jure Partitarum poterit homo liber dari obſeſ pro ſatiſfactione debiti, ſeu pro quacumque alia conuentione, ut hic videt: nec novum hoc, cura et legamur, Genes. 42. ſecuritaſiſ ratione, et fidei tacite promiſſæ adimplemento, Simeon in obſidem retentum à fratre ſuo Joſeph, Præpoſito Egyp̄ti, eſſi homo liber eſſet. Et de materia iſtorum obſidum vide late in dicto cap. ex reſcripto 9. de iurejur. ubi Abb. quòd ille obſeſ vocatur, qui jurat quòd non recedet de certo loco, quouſque fuerit de debito, pro quo obſidem ſe dat, ſatiſfactum. Et quid ſi ſit conjunctuſ, ſed inopſ, qui in obſidem datur? Vide Bald. et Alex. in l. 1. D. ut in juſ vocati eant, etc. et quòd teneat promiſſio obſidiſ de non recedendo à certo loco, eſſi videatur ſuam arctare libertatem, vide Spec. in tit. de renunt. et conuul. verſic. item eſt beneficiuſ. Vide etiam Innoc. et Doct. in dict. cap. ex reſcripto, de iurejur. an tantum pro publica, et non privata poſſit obſeſ dari; et videntur tenere, quòd tantum pro publica: iſta tamen lex Partitarum, ut dixi, ſentit etiam pro privata; cujuſ deciaſio per pragmaticaſ permittenſes creditoribuſ, ut accipiant debitoruſ perſonam uſque ad ſatiſfactionem debiti confirmatur. Et an iſti inuſiti aliquando dari poſſint, colligeſ ex ibi notatiſ per Doct. Et quando iſti dantur à Rege, videtur, quòd teneantur obedire, ut in l. 16. tit. 13. 2. Part. et vult Bald. in dict. l. 2. ad finem, quem vide.

(9) *Mal ninguno. Neque poterit cogi ad aliqua ſeruitia, ut notat Joan. de Imol. in dict. cap. ex reſcripto, ubi approbat opinionem illorum, qui dicunt, quòd ipſe obſeſ debet ſe paſcere ſuiſ expenſiſ, et adde Bald. in dict. l. 2. col. fin. C. de patrib. qui fil. diſtr.*

LEX IV.

Animalia aratoria, et instrumenta pro cultura, vel seruos pro cultura rustici prædii positos, pignori recipiens, vel iudex, vel alius in eis executionem faciens tenetur domino ad interesse, et damna, quæ hujusmodi prætextu sustinuit. Hoc dicit.

(1) *A peños. Reprobatur hic Gloſſ. l. pen. C. qua reſ pign. oblig. poſſ. quæ dicebat dictam l. intelligi in pignore prætorio, vel iudiciali, et quòd ſecùſ eſſet in conuentionali,*

tit. 31, de fazer entrega dellas (2). E qualquier que lo fiziesse, seria tenuto de pechar al señor dellas todo el daño, e el menoscabo, que le viesse por esta razon.

lib. 11;
ley 7,
tit. 11,
lib. 10;
ley 8,
tit. 19,
lib. 7
Novis.
Recop.

LEY V.

Que cosas son aquellas que non son obligadas, maguer el señor dellas obligue todos sus bienes a peños.

A peños obligando (1) alguno todos sus bienes; cosas y a señaladas que non serian por

et cum ea transibant ibi Bald. et Angel. et approbatur opinio Petri, et Cyn. et Odofred. et Alber. Bart. et Salic. quod neque ex conventionem possunt ista pignori, et est de mente Azon. C. eod. in summa.

(2) *Entrega dellas.* Adde l. 3. tit. 27. 3. *Partit.* et l. 7. tit. 12. lib. 5. *Ordin. Regal.* quæ est notabilis in materia, et eam vide, et authent. *agricultores, C. quæ res pign. oblig. poss.* quæ sumpta fuit ex constitutionibus Frederici, de *statut. et consust. contra libert. Eccles.* cap. fin. ubi vide Andr. de Iser. vide etiam in *Capitulis legum Fraternalitatis*, fol. 5. versic. *Otrosi mandamos, que los bueyes, y mulas.* Et limita, nisi una cum prædio caperentur, secundum Alberic. post Petrum, in l. *executores, C. quæ res pign. oblig. poss.* ubi etiam vult, quod neque in subsidium possent capi de per se, licet alia bona deficient; de quo dic, ut habetur in dict. l. 7. *Ordin. Regal.* Et ratio istarum legum fuit, ne sterilitas fructuum inducatur ex defectu culturæ, his rebus à cultoribus acceptis: pereunte enim cultore, terram redigi in solitudinem ostenditur, Genes. 47. v. 19. facit illud Deuter. 24. v. 6. "Non accipies loco pignoris inferiorem, et superiorem molam: quia animam suam opposuit tibi:" sunt enim (ut vulgo dicunt rustici) boves, et alia, de quibus hic, pedes, et manus laboratorum.

LEX V.

Obligatio bonorum extenditur ad futura; sed in tali generali obligatione non includitur concubina, ancilla, aut filii, vel servi ad servitium quotidianum domus, vel ad nutriendum debitoris filios; nec indumenta debitoris aut ejus uxoris; nec panni lecticales, et instrumenta coquinae, nec arma, et equi corporis debitoris. Hoc dicit.

(1) *Obligando.* Sive sit expressa obligatio, sive tacita quæ à lege inducitur, etiamsi si pro dote, non venient hic exceptuata, secundum Alberic. in l. unica, col. 2. ad fin. *C. de rei uxor. act.*

(2) *Ropa.* Unde neque vestes æstivales, neque hyemales, de quibus in l. 1. *C. de re milit.* lib. 12.

(3) *Las armas.* Nota bene, quia de his non dicebatur in l. *obligatione generali* 6. D. eod. de qua ista sumpta est; licet ex mente dictæ legis, et sequentium, bene comprehenditur: adde l. 3. tit. 27. 3. *Partit.* Et de libris, vide Angel. Aret. in §. *item Serviana, Instit. de action.* col. 2. ubi sub dubio fortè dicit, quod libri sine quibus scholaris sine dedecore, vel maximo damno vivere non potest, non veniunt in generali obligatione.

(4) *Todas las otras cosas.* Non intelligas de prohibitis alienari; nam illa non veniunt in generali obligatione, vel alienatione bonorum, ut in cap. *in generali, si de feud. defuncti content. sil inter domin. et agnat.* et notat Bart. in l. *codicillis, §. instituto, D. de legat. 2.* Specul. tit. *de pign. §. 1. ad finem, Bald. in l. 1. C. quæ res pign. oblig. poss.* et in l. *voluntas, C. de fideicom.* et in cap. *imperialem, de prohib. feud. alien. per Freder.* Ang. in authent. *de restitut. et ea quæ parit in princ.* An autem in generali hypotheca veniant venalia, vide per Bald. in l. *ubi adhuc, 4. et*

ende obligadas. E son estas: barragana, que tenga manifestamente en su casa, e los fijos que ouiere della, e los criados, e sieruo, o sierua, que touiere señaladamente para servirle, e guardarle, e criarle sus fijos; e las otras cosas de su casa, que ha menester cada dia para servicio de su cuerpo, o de su compañía, assi como su lecho del, e de su muger, e la ropa (2), e las otras cosas todas de su cozina, que ha menester para servicio de su comer, e las armas (3), e el cauallo de su cuerpo. E todas las otras cosas (4) que ouiere entonces, e aun las que atiende auer (5) despues, fincan obligadas por razon de tal empeñamiento. Fueras ende

5. col. *C. de jure dot.* et in l. *cum tabernam, D. de pignor.* ubi dicit, in obligationem cadere, licet aliquæ alienari, exercendo mercantiam, possint, non obstante obligatione: acquisitæ tamen loco earum subrogantur in obligatione, quia obligando bona sua mercator, mercantiam omnem suam videtur obligasse: est enim mercantia quoddam corpus universale, secundum eum, ubi una res subrogatur loco alterius: vide etiam per Bart. in l. *generalis, §. uxori, D. de usufruct. legat.*

(5) *Las que atiende auer.* Adde l. 1. in princ. D. eod. et l. fin. *C. quæ res pign. oblig. poss. l. tutor 16. §. fin. D. de pignor. act. l. lex vectigali 31. D. de pign.* ubi Bald. extendit ad bona emphyteotica etiam Ecclesie, Ripa in l. 1. D. eod. col. 3. et facit ad quæstionem, an si quis dicat, quod bona sua dat, vel relinquit in majoriam, seu jure majoris, an intelligatur etiam de bonis futuris, et non solum de præsentibus: ad cujus quæstionis decisionem videnda sunt, quæ notat Bart. in l. *si ita, D. de auro et arg. legat.* Et an autem censeantur hypothecatæ in obligatione generali res, cujus dominium competit obliganti jure singulari, vide Bald. in l. *hac edictali, §. 1. fin. col. C. de secundis nupt.* et an extendatur ad nomina debitorum, vide eundem Bald. in l. *hæredem, C. de hæreditar. act.* et quod utile dominium non repellat hypothecariam, vide Gloss. et Bald. in authent. *de restit. et ea, quæ parit infra 10. mensem, collat. 8. et eundem Bald. in l. in rebus, C. de jure dot.* Et nota, quod necdum in generali hypotheca bonorum veniunt etiam quærenda, quando fuit expressa hypotheca, ut hic; sed etiam veniunt in tacita hypotheca, l. *si quis prioris, 8. §. fin. et ibi Bald. et l. hac edictali 6. §. omnibus 2. C. de secund. nupt.* et notat Gloss. in dict. l. fin. Procederet etiam quod hic habetur, etsi obligans generaliter bona sua dicat, quod bona constituit nomine creditoris se possidere; licet in contrariam sententiam inclinaverit Bart. in dict. l. fin. motus ex notatis per Gloss. in l. *quævis, §. 1. D. de acquir. posses.* idem tenet Jacob. Butri. et ibi Salicet. in dict. l. fin. in fin. et verificabitur secundum eum constitutum in futuris, quando coperit debitor ea possidere, et sic cessat motivum Bart. et idem tenet Alexand. ubi multos refert in l. 3. §. *incertam, D. de acquir. posses.* Non tamen comprehenderet hæc generalis obligatio ea bona futura, quæ acquiruntur per hæredem debitoris, ut in l. *Paulus 29. in princip. D. de pignor.* quod procedit secundum Angel. ibi, etiam si essent quæsitæ ex bonis defuncti, ut notat Gloss. in l. *assiduis, C. qui potior. in pign. hab.* Si tamen essent fructus naturales habiti ex re per defunctum obligata, bene venirent in hypotheca, ut in dict. l. *Paulus 29. §. si mancipia 1. et l. 3. C. in quibus casibus pignus, vel hypoth. tacite contrah.* et infra eod. l. 16. et tenet Angel. ubi suprâ. Limita etiam istam legem et similes, in casu l. fin. *C. de remiss. pignor.* qui est casus singularis. Limita etiam si quis obligaret omnia bona sua, quæ habet vel habere sperat; quia intelligitur de spe causata de præterito, non de causanda de futuro, secundum Bald. notabiliter in l. fin. column. 2. *C. de pactis,* qui et allegat notata per Bart. in l. *qui Romæ, §. duo fractes, in quæst. 6. D. de verbor. oblig.* Dabito tamen, an sit

estas sobredichas, o otras algunas si las ouiere, que sean semejantes (6) destas.

LEY VI.

En que manera deuen ser dadas las cosas a peños.

Empeñadas pueden ser las cosas, estando presentes los dueños dellas, e los otros que las resciben a peños; quier sean las cosas en aquel lugar, o en otro. E aun lo pueden fazer por mensajeros, o por cartas, maguer alguno dellos non fuesse delante, con escriptura, o sin ella. Otrosi dezimos, que quando alguno empeñare alguna cosa, que la deue señalar (1), o por su nome, o por señales, o por medida, o por otra manera qualquier, porque sea sabida ciertamente, qual es la cosa que es dada a peños.

LEY VII.

Quien puede empeñar las cosas.

Los que han (1) poderio de enagenar las cosas, porque son señores dellas, estos mismos las pueden empeñar a otri. E aun dezimos, que si algunos han derecho en las cosas, que las pueden empeñar; maguer non ouiesse el señorío dellas (2). Otrosi dezimos, que si alguno esperando (3) de auer el señorío de al-

verum hoc dictum Baldi, et potius inclinarem in oppositum propter generalitatem hujus legis, et similitum; et quia agitur de parvo præjudicio, quod non est in casu, in quo loquitur Bart. in dicto §. *duo fratres*, ubi in dict. quæst. 6. tractat de amissione juris fideicommissi, quod est maximi præjudicii; et quia Bald. nihil aliud allegat, ex quo rectè posset fundari ejus dictum; et quia in specie ista lex Partitarum videtur destruere dictum Baldi, cum dicit *e las que atiende auer*: nisi dicas, quod intelligatur juxta limitationem Baldi, quod referantur hæc verba ad spem in causata de præterito, vel de præsentis, et non de futuro; quod non potest dici, cum hæc lex intendat comprehendere sub hoc verbo omnia futura, quia obligatio fuit generalis, sub qua includuntur habita, et habenda, dato quod tunc ex aliqua causa de præterito non sit spes de eis habendis, ut et patet in legibus, de qua ista sumpta est, et ex dictis Azon. *C. quæ res pign. obligar. poss.* in summa, versic. *aliæ res omnes.*

(6) *Semejantes.* Adde l. *denique* 3. D. eod.

LEY VI.

Contrahitur pignoris obligatio inter absentes, vel præsentis, per nuntium, vel epistolam, et sine scriptura vel eum ea, sive res sit præsentis, sive non, et debet res designari nomine, signo, vel mensura, vel aliter, ut cognoscatur. Hoc dicit. Habuit ortum à l. *contrahitur* 4. et à l. *creditor* 23. §. 1. D. de pignor.

(1) *La deue señalar.* Hoc expedit etiam debitori, ne si alius fundus huic per eum adjiceretur, veniret sub hypotheca, ex quo de finibus non constaret; expedit etiam creditori, ne ex uno fundo facti duo, possit in uno jus pignoris perdi: et vide l. *forma* 4. D. de censib.

LEY VII.

Potest pignoraré habens potestatem alienandi: est etiam si non sit dominus, si speratur tamen esse, tenebit obligatio, quando fuerit dominium assecutus. Item, si scienti pignora-

una cosa, la empeñasse, ante que ouiesse el señorío de ella; si despues que la ouiesse empeñada assi, ganasse el señorío, tambien finca obligada, como si ouiesse el señorío, e la tenencia della, quando la empeño. E aun dezimos, que si algund ome empeñasse a otro cosa agena, non le apoderando della, e aquel a quien fuesse empeñada, fuesse sabidor que fuesse agena; maguer despues desso ganasse el que la empeño, el señorío, con todo esso non ha derecho en ella, para demandarla (4) a este que la rescibio a peños. Pero si acaesciese, que aquel a quien fuesse empeñada, fuesse tenedor de aquella cosa entonce, y quando la ganasse, bien la podria tener en peños, fasta que cobrasse lo que auia dado sobre ella. Mas quando rescibio la cosa a peños, si creya que era de aquel que gela daua a peños, si despues desso ganasse el otro el señorío della; quando assi acaesciese, tambien la podria demandar a quien quier que la touiesse, como si ouiesse el otro el señorío, e la tenencia della quando la empeño.

LEY VIII.

Como el personero, o el mayordomo, o guardador de algund huerfano, pueden empeñar los bienes dellos.

Personero, o mayordomo de algund ome,

noravit rem alienam, et tradidi, et postea dominium acquisivi, contrahitur tunc pignoris obligatio; et si non tradidi, non contrahitur: si autem ignoranti, indistinctè à me quæsit domino contrahitur. Item, qui habet jus in re, potest illud pignoraré. Hoc dicit.

(1) *Los que han.* Ortum habet à notatis per Azon. *C. eod.* in summa, col. 1. versic. *potest quis pignori obligari*, et à Gloss. in l. 1. in princ. super parte *difficilius*, D. eod. et ibi vide Bart. Quid autem si defunctus obligavit bona hæredis? an teneat obligatio sequuta aditione hæreditatis, vide quæ dixi in l. 10. tit. 9. 6. *Part.*

(2) *El señorío dellas.* Et ante acquisitionem domini illud jus erit obligatum; acquisito verò dominio ex illo jure, quod ei competeat, cum obligavit, ipsa res erit obligata, l. 3. §. *cum ex causa* 1. D. *qui potior. in pign. hab. secus*, si dominium superveniat ex alia causa, ut declarat Bart. in l. 1. §. *in specie*, D. eod. in *distinctione*.

(3) *Esperando.* Ut si erat sibi ex aliqua causa debita, ut in l. 3. §. 1. *qui potior. in pign. hab.*

(4) *Para demandarla.* Ex generalibus verbis hujus legis videtur reprobare dictum Gloss. in dict. l. 1. in princ. super parte *difficilius*; D. eod. in fin. gloss. cum dicit, quod procedat hoc, scilicet, ut non detur ei hypothecaria contra tertium; bene tamen dabitur contra ipsum debitorem obligantem, cum quo dicto Gloss. tenet etiam ibi Angel. dicens, quod non poterit hoc casu referri per debitorem quæstio domini, quia esset allegare turpitudinem suam: contra quam gloss. in hoc tenet ibi Bart. imò quòd neque contra debitorem detur hypothecaria, quia cum agatur hypothecaria in rem, potest referri quæstio domini, ut notatur in l. *ita ut et si fur* 16. D. *commodat.* et ista opinio videtur approbata hic, neque obstabit, quod habetur in l. *si inter* 21. §. 1. D. eod. quia illa lex loquitur in creditore ignorante rem esse alienam.

LEY VIII.

Si majordomo, vel procurator sine mandato rem do-

empeñando alguna cosa de aquel, cuyo personero, o mayordomo es, sin su sabiduría (1), e sin su mandado (2); si los maravedis que rescibio sobre los peños, entraron en pro del señor, e la cosa empeñada passo a poder de aquel que la rescibio a peños, entonces bien la puede retener, fasta que cobre los maravedis que dio sobre ella. Mas si la cosa non fuese pasada a su poder, como quier que puede demandar los maravedis al señor de la cosa empeñada, si entraron en su pro, assi como sobredicho es; con todo esso non le puede demandar, que le de la cosa que tenga por peños. Otrosi dezimos, que aquel que tiene en guarda los bienes de algund huerfano, si ouiere menester de empeñar alguna cosa dellos, por pro de aquel que tiene en guarda; que lo puede fazer de las cosas muebles (3), metiendo toda via en pro (4) del moço, los maravedis que tomare sobre los peños. Mas las otras cosas que son rayz, non las puede empeñar sin otorgamiento del Judgador. Pero si el guardador empeñasse alguna cosa de las suyas (5), para pagar debda que deuiesse el huerfano, o por alguna otra cosa, valdria el

empeñamiento contra el guardador; maguer el moço non fuesse tenuto de pagar la debda, porque non ouiesse entrado en su pro.

LEY IX.

Como puede ser empeñada, o non, la cosa agena.

Cosa agena non puede ser empeñada, sin mandado de aquel cuya es. Pero si alguno la empeñasse, e despues que lo supiesse el señor, lo consintiesse (1), o lo ouiesse por firme (2), o estando delante quando la empeñaua, e se callasse (3), e non lo contradixesse; estonce valdria el empeñamiento, tambien como si el lo ouiesse fecho, o otro por su mandado.

LEY X.

Como puede ome empeñar, o non, la cosa que dio a otro en peños.

Empeñando algun ome su cosa (1) a otro, si despues de esso quisiere empeñar aquella

LEX IX.

Non potest res aliena pignori obligari, nisi domino mandante, vel presente, et non contradicente, vel postquam scit ratificante. Hoc dicit.

(1) *El señor lo consintiesse.* Induci potest ad questionem ista lex, si maritus de consensu uxoris fecit majoriam de re uxoris, ipsa consentiente, ita, et taliter quod maritus disponeret ut de re sua ipsius mariti, quod si postea maritus revocet majoriam, quod talis res manebit apud maritum, et non reddet ad uxorem; ad quam questionem poterit inducere notabile dictum Baldi, quod magis facit in l. 1. C. si unus ex pluribus appell. versic. item quero pone minor, quem vide: forte tamen si majoria ex tali re fieret in filium communem, videretur dicendum, quod res deberet manere filio ex defectu cause finalis, vel quod reverti debeat ad matrem: tu cogita.

(2) *Por firme.* Adde l. aliena res 20. in princ. D. de pign. action. ex quo inferitur, secundum Ripam in l. 1. D. eod. column. 4. quod si dominus, qui habet electionem rem suam vendicandi à creditore, vel agendi contra debitorem, ut pignus reddat, juxta Glos. communiter approbatam in cap. ex presentium, isto tit. si eligat agere contra debitorem, censetur approbare pignus, nisi contrarium protestetur.

(3) *E se callasse.* Nota hoc, quia alius vult Bald. in l. si sine, C. ad Vellejan. ubi vult, non sufficere taciturnitatem tantum sine alio actu indicativo consensus, per l. fidejussor 26. §. pater 1. D. de pignor. Salicet. tamen, et Paul. ibi tenent post Gloss. ibi, quod hic in ista lege habetur.

LEX X.

Cum quis duobus diversis temporibus rem obligat, nihil agit sine mandato creditoris primi, teneturque secundo alius pignus dare, et pro commissa fraude puniatur iudicis arbitrio. Idem de eo, qui pignorat rem alienam ignorante creditore. Sed si pignus tantum valet, sicut utrique debetur, valet, et tenet pignoris obligatio. Hoc dicit.

(1) *Su cosa.* Et sic loquitur de pignore speciali: undè ista lex non procederet in obligatione generali honorum; quia si ita intelligeretur, esset interdicere hominibus con-

mini sui pignori obliget, et tradat, pretio in domini utilitatem converso, habet creditor retentionem; sed si non tradiderit, non potest pignus petere, licet pretium fuerit in domini utilitatem conversum. Item tutor, vel curator potest rem mobilem minoris pignorare, si pretium in ejus utilitatem convertit; sed immobilem non potest sine iudicis auctoritate: sed si res tutoris, vel curatoris pro minore pignoretur, contrahitur pignus contra tutorem vel curatorem, licet pecunia in minoris utilitatem non convertatur. Hoc dicit.

(1) *Sin su sabiduria.* Nam secus, si eo sciente, ut in l. si sine 5. C. ad Vellejan. et l. 2. C. si alien. res pign. data sit, et infra eod. l. proxim. ibi: *E se callasse, e non lo contradixesse.*

(2) *Mandado.* Sufficeret, quod ratum postea haberet, l. aliena res 20. in princ. D. de pign. act. et infra eod. l. proxima.

(3) *De las cosas muebles.* Gloss. in l. curator, C. si res alien. pign. dat. sit, et in l. tutor in princ. D. de pign. act. intelligit, nisi sint mobilia, quæ servando servari possunt, nam tunc non poterunt obligari sine decreto iudicis, ut in l. lex, qua tutores 22. C. de admn. tutor. et cum illa Gloss. transeunt ibi Bald. et Salicet. idem volentes. Tu advertet, quia ista lex loquitur indistinctè, et tantum excipit mobilia: neque ad præsens memini de lege Partitarum, quæ disponat id, quod habetur in dict. l. lex qua tutores, nisi diceret, hoc esse provisum per l. 4. tit. 5. ead. Partit. et in l. 18. tit. 16. 6. Partit. quæ tamen non ita prohibent alienationem omnium mobilium, quæ servando servari possent, sicut prohibet l. lex, qua tutores; et ideo fortè de isto jure Partitarum tutor posset obligare bona mobilia, etiam quæ servando servari possunt, etiam sine iudicis decreto; nisi essent servi, de quibus habetur in dict. l. 18. et in dict. l. lex qua tutores: cogita tamen.

(4) *Via en pro.* Ista lex facit, quod etiam in aliis contractibus ultra mutuum debeat probari, pecuniam esse versam in utilitatem minoris, et ita in terminis hujus legis tenet Bart. in l. curator, C. si res alien. pign. data sit: vide quæ dixi in l. 3. tit. 1. ead. Partit. in glos. 2. et in gloss. final.

(5) *De las suyas.* Adde l. et si is 9. C. de præd. minor.

cosa misma otra vez, non lo podria fazer, sin sabiduria (2), e sin mandado de aquel a quien la auia empeñado primeramente. Fueras ende, si la cosa valiesse tanto (3), que cumpliesse a pagar amos los debdos. Ca entonce bien la podria empeñar sin su sabiduria, por tanto quanto valiesse demas de aquello que el auia sobre ella. Otrosi dezimos, que si algun ome ouiesse empeñado alguna cosa a algun ome, por tanto quanto valia, e despues desso empeñasse aquella cosa misma a otro, sin sabiduria, e sin mandado de aquel que la tiene en peños; que es tenuto (4) de dar otro peño alguno, al segundo ome a quien la auia empeñada, que vala tanto quanto auia recebido del. E aun demas desto, puedele poner pena (5) el Judgador del lugar segun su aluedrio, por este engaño que fizo, de empeñar vna cosa a dos omes, por mas que non valia. Esso mismo dezimos que deve ser guardado, quando alguno empeña cosa agena (6), non lo sabiendo aquel que la recibe en peños.

trahendi potentiam, secundum Angelum in l. 1. C. de crim. stellion.

(2) Sin sabiduria. Adde l. tutor 16. §. 1. D. de pignor. action. et l. et quæ nondum 15. §. final. D. de pignor.

(3) Valiesse tanto. Adde l. si quis in pignore 36. §. final. D. de pign. action.

(4) Es tenuto. Approbat secundam opinionem Gloss. positam in l. cum debitor, D. de pign. action. licet Doctor. ibi teneant primam.

(5) Pena. Adde dict. l. tutor 16. §. 1. et l. si quis in pignore 36. §. fin. D. pign. action. et l. 1. C. de crim. stellion. ubi habetur, quod liberabitur ab hoc crimine, si creditoribus debitum offerat: et vide ibi doctrinam notabilem Salic. quando in delictis sit locus penitentiae, et vide l. 1. C. ne tutor, vel curator vect. conduc.

(6) Cosa agena. Adde l. tutor 16. §. 1. et l. si quis in pignore 36. §. fin. D. de pign. actione.

LEX XI.

Non potest creditor sua auctoritate pignora debitoris capere sine iudice, nisi ex pacto ei liceat; et si fecerit, restituet pignus, et perdet debitum, solvetque Regi valorem debiti. Hoc dicit.

(1) Prendar. Adde l. pen. C. de pign. action. et l. 3. C. vi bonor. raptor. et l. extat 13. D. quod met. caus. et l. si quis in tantam 7. C. unde vi, et l. 11. tit. 9. 7. Partit. quæ lex est valde notabilis, et l. 5. tit. 14. l. 3. Ordin. Regal. et l. 14. tit. 10. 7. Part. et l. 1. et 6. tit. 11. lib. 5. Ordin. Regal. et l. creditores 7. et ibi Bart. D. ad L. Jul. de vi privat.

(2) Cosas de otro. Sufficit, quod bona fide possideat illas, ut in l. et non tantum 19. D. de petit. hered.

(3) Merino de la tierra. Non ergo sufficeret jussus iudicis incompetentis, ut hic; sed debet esse iudex, sub cuius territorio est res, quæ capitur, qui et diceretur competens ad excusandum à pena hujus legis, licet ex aliqua causa ejus jurisdictionis quoad illam causam poterat declinari, secundum Alberic. post Guilliel. in dict. l. extat, col. 2.

(4) Lo pudiesse. Adde l. pen. C. de pign. act. et l. creditores 3. C. de pign.

(5) Pierda la demanda. Et sic habes hic, junctis verbis precedentibus hujus legis, quod si quis occupat unam rem debitoris, non solum amittit jus, quod habebat in illa re; sed etiam jus totius debiti: unde reprobari videtur opinio Joan. posita in Glos. l. extat, D. quod met. caus. quæ

LEY XI.

Como non deve ninguno prender a otro, sin mandado del Judgador.

Prendar (1) non deve ninguno las cosas de otro (2), sin mandado del Judgador, o del Merino de la tierra (3). Fueras ende, si ouiesse puesto pleyto con su debdor, que lo pudiesse (4) el fazer por si, sin mandado del Alcalde. E si alguno contra esto fiziesse, tenemos por bien, e mandamos, que torne la prenda a su dueño, e que peche la valia de la debda al Rey; e demas, que pierda la demanda (5), que auia contra aquel que assi prendo.

LEY XII.

Quales pleytos pueden ser puestos por razon de los peños, e quales non.

Todo pleyto, que non sea contra derecho,

erat communiter approbata, et tenetur aliorum opinio in princ. dictæ Glossæ relata, quæ et fuit Azon. ut patet ex ejus dictis, C. unde vi, in summa col. 5. versic. est et constitutio Divi Marci; nisi velis dicere, quod ista lex non dicit de jure totius debiti, sed de jure pignoris, ut apertius vult in l. 14. in fin. tit. 14. ead. Part. vide tamen quæ ibi dixi. Et nota, quod neque debitorem fugientem cum re, vel pecunia mihi debita possum capere propria auctoritate, quando copia iudicis haberi potest, ut habetur in l. si alius 7. §. bellissime 3. D. quod vi, aut clam, tradit Joan. de Plat. in l. nemo carcerem, col. 7. C. de exact. tribut. lib. 10. Nota etiam, quod, et si quis debeat mihi annum redditum, non possum eum detinere, ut solvat; licet dicatur, quod ego sum in possessione, qua ipse me vult spoliare, ut in cap. querelam 24. de elect. nam nulla est possessio personarum obligationum, l. fin. D. quorum bonorum, et notat Cinus in l. si certis annis, C. de pactis, nisi præstatio esset realis, ut notatur in l. sciendum, D. qui satisd. cogant. et sic ita detinens, vel res ejus capiens, caderet à jure suo, secundum Bald. in l. 1. in 2. lectura, column. 8. in fin. C. unde vi, qui et allegat ad hoc dict. l. extat; limitat tamen, nisi hoc faceret ex sua jurisdictione, ut quia erat dominus temporalis suorum vassallorum: nam consuetudo, secundum eum, etiam in propria causa dat jurisdictionem. Si tamen violentia feret in rebus fidejussoris, non perderet jus crediti quoad creditorem principalem; quod satis probatur hic, cum dicit: Contra aquel que assi prendo, et tenet Alberic. in dict. l. extat, versic. item quarit ipse Guilliel. Si tamen inquilinus cesset in solutione pensionis, an possit dominus claudere ostia domus locatæ propria auctoritate, vide l. 1. C. locati, et per Alberic. in dicta l. extat, qui dicit, quod de consuetudine servatur, quod possit propria auctoritate. Et an exigatur sententia super amissione hujus juris, Albericus post Jacob. de Raven. in dict. l. extat in fin. column. 2. tenet, quod sic: Bald. ibi tenet contrarium, ex quo per illam legem est prodita exceptio, et non petitio; et per naturam exceptionis non potest provocari ad sententiam: tu tene, quod competit exceptio ipso jure: si tamen velit intentare actionem, ut jure pignoris, vel crediti, privetur per sententiam, potest illam intentare, secundum Bart. in l. creditores, D. ad Leg. Juliam de vi privat. in fin. allegat l. metum 9. §. sed quod prætor 3. D. quod metus causa.

LEX XII.

Pacta apposita contra leges, vel bonos mores, ut si par-

Ley 1,
tit. 1,
lib. 10
Novis.
Recop.

nin contra buenas costumbres, puede ser puestas sobre las cosas que dan los omes a peños. Mas los otros non deuen valer. E poren de dezimos, que si algun ome empeñasse su cosa a otro, a tal pleyto, diziendo assi: Si vos non quitare este peño fasta tal dia, otorgo que sea vuestro dende adelante, por esto que me prestaes, o, que sea (1) vuestro comprado; que atal pleyto como este non deue valer. Ca si atal postura valiesse, no querrian los omes rescibir de otra guisa los peños, e vernia poren de muy gran daño a la tierra: porque quando algunos estuuiesse muy cuytados, empeñarian las cosas, por quanto quier que les diessen sobre ellas, e perderlas yan, por tal postura como esta. Pero si el pleyto fuesse puesto de guisa, que si el peño non le quitasse fasta dia cierto el que lo empeño, que fuesse suyo vendido, e del otro comprado, por tanto precio, quanto le apreciassen omes buenos; tal pleyto dezimos que valdria, assi como diximos en el Titulo (2) de las promissiones, de los pleytos, e de las posturas, en la ley que habla en esta razon.

LEY XIII.

Que departimiento ha, entre los peños que dan los Judgadores, e los otros que se dan vnos omes a otros de su voluntad: e que derecho ganan en ellos.

Entre los peños que dan los omes vnos a

tes conveneriat, ut ad certam diem debito non soluto, pignus sit creditoris, non valent; sed si convenerint, ut, in termino non soluto debito, res sit empta creditori pro justo pretio honorum hominum arbitrio taxando, valet conventio. Hoc dicit.

(1) *O que sea.* Per istam text. impugnari videtur illud, quod de doctrina Bart. dixi in l. 41. tit. 5. 5. Part. in glos. 1. nisi dicas, quod ista lex procedat, quando constaret ex mente contrahentium, quod res maneret creditori pro debito, non referendo se ad pretium justum; hoc enim est reprobatum; si tamen constaret, quod retulerunt se in pretio ad arbitrium boni viri in estimatione rei, vel probabiliter ex qualitate personarum contrahentium, vel ex aliis circumstantiis ita præsumi deberet, et tunc procedat doctrina Bart. de qua dixi in dict. gloss. tu cogita.

(2) *En el Titulo.* Vide l. 41. tit. 5. ead. Part. et quæ ibi dixi.

LEX XIII.

Pignus judiciale in causam iudicati non est obligatum, donec creditori tradatur; sed pignus conventionale etiam citra traditionem sola conventionione obligatur: et si antequam judiciale creditori tradatur, alii illud debitor obliget, potior est ultimus. Hoc dicit.

(1) *Entreguen.* Realiter; neque sufficeret, si nuntius ostendens sibi ad oculum possessionem diceret: *Immito te in possessionem illius rei*, imò oportet, ut ingrediatur eam, ut declarat Bart. in l. 1. in princip. in 4. quæst. principali, D. de acquir. poss. licet secus sit in possidente, qui potest in aliam transferre possessionem per aspectum, l. quod meo 18. §. si venditorem 2. D. de acquir. poss. l. 6. tit. 30.

otros, auiniendose entre si mismos, por razon de alguna cosa que auien a dar, o a fazer, e entre los otros peños que mandan entregar los Judgadores, en razon de fazer cumplir sus juyzios, ha departimiento. Ca las cosas que mandan dar los Judgadores por peños, non son obligadas, fasta que entreguen (1) dellas, a aquellos a quien las mandaren dar. Mas los peños que obligan los omes vnos a otros, assi como sobredicho es, luego que son otorgados, maguer que non ayan (2) la tenencia dellos, aquellos que los resciben a peños, fincan a ellos obligados. E si acaesciesse, que los peños, que mandassen dar los Judgadores, assi como de suso es dicho, los empeñasse el señor dellos a otri, en ante que el Judgador (3) entregasse dellos, a aquel a quien los auia mandado dar; dezimos, que entonce mayor derecho ha en los peños, este a quien fueren obligados a postremas, que el otro a quien los mando dar el Judgador, e non los entrego.

LEY XIV.

Que derecho gana ome en la cosa que es obligada a peños.

Empeñando algun ome la carta de donadio, o de compra de alguna su heredad, o casa, entiendese que se empeña la heredad, o la casa, sobre que fue fecha la carta; tambien como si fuesse apoderado (1) de la possession della, aquel a quien la empeño. Otrosi dezi-

3. Part. et declarat Paul. in l. non est mirum, D. de pign. act. vide quæ dixi in dict. l. 6.

(2) *Non ayan.* Adde l. 1. in princ. D. de pign. act. et l. res hypotheca 5. §. inter pignus 1. D. de pign. et §. item Serciana 7. Instit. de action.

(3) *Judgador.* Secus esset si obligasset, posteaquam ex causa iudicati captum esset pignus, ut in l. si et jure 10. D. qui potior in pign. hab. ubi et Gloss. et l. is cui 5. §. postquam 4. D. ut in poss. legator.

LEX XIV.

Pignorando quis instrumentum emptionis vel donationis rei, intelligitur rem pignorare, sicut si possessionem rei creditori tradidisset; et iste creditor potest à debitore, vel ejus hæredibus petere, ut pignus ei tradatur: sed si ante traditionem pignus alii pignoretur, vel alienetur, et tradatur, prius ad debitum contra debitorem aget; et si id consequi non potest, tunc aget contra rei pignoratæ possessorem; nisi antequam alienetur, vel pignoretur, vel tradatur secundo, prius super pignore cum debitore litigabat; quia est in ejus electione contra quem velit agere. Hoc dicit.

(1) *Como si fuesse apoderado.* Istud verbum non est in l. 2. C. quæ res pign. oblig. poss. de qua ista sumpta est: non tamen intelligas, quod ex hoc videtur tradere rem, cuius instrumentum tradidit, sed tantum jus pignoris constituere, seu rem pignori obligare, ut declarat Azo C. quæ res pignor. obligan. possess. in summa, et Gloss. in dict. l. 2. neque obstat, quod habetur in l. 8. tit. 3. 3. Partit. et in l. 1. C. de donat. quia ibi præcesserat contractus donationis, et sic nil mirum, si traditio instrumento-

mos, que pues que la cosa es empeñada, que aquel que la recibe a peños, puede demandar a aquel que gela empeño, o a sus herederos (2), que le entreguen (3) della. E si por aventura, aquel que ouiesse empeñado la cosa a vno, en

ante que ouiesse entregado (4) la possession della a quien la empeño, la diesse, o la vendiesse, o la empeñasse, o la enagenasse a otro, entregandole della; este a quien fue empeñada primeramente (5), deve demandar al que

rum operetur possessionis traditionem; hic verò nulla alia conventio præcessit, et satis est, quòd traditio instrumenti operetur constitutionem pignoris, ne duæ improprietates concurrant, contra l. 1. *C. de dotis promiss.* et hoc nota, quia servit ad effectum, de quo per Gloss. in §. *item Serviana, Instit. de action.* super parte *nihil interest*, et quod dixi, probatur ex hac lege, cum dicit: *Entiendese que se empeña la heredad. etc.*

(2) *O a sus herederos.* Vide l. *cum notissimi* 7. §. 1. *C. de præscript.* 30. vel 40. *annor.*

(3) *Que le entreguen.* Hypothecaria namque nudam possessionem advocat, ut in l. *si cum venditor* 66. *D. de eviction.* Et nota, hic colligi, qualiter sit formandus libellus in hypothecaria: debet enim concludere ad traditionem possessionis, vel retinendam in causam pignoris, ut et notat Bart. in l. *final. C. si unus ex pluribus*, libro 8. *C.* ubi et dicit, quòd non vitaretur libellus, si alternativè concludat, quòd solvat debitum, vel tradat possessionem pignoris; et idem notat Abb. in capit. *ex litteris de pignor.* 3. notabili, et vide Bart. in l. *si fundus, §. in vindicatione, D. de pignor.* et in l. *rem alienam, D. de pignor. action.* Et in libello hypothecariæ petantur etiam fructus, vide in l. *quomvis* 3. et ibi vide per Salicet. *C. in quibus caus. pign. vel hypoth. tacite contrah.* non tamen poterit peti vigore conventionalis, vel legalis hypothecæ interesse causatum ex mora vigore obligationis contractæ pro principali debito, vel sorte; nisi expressè de hoc cautum esset, ut in l. *Lucius, D. qui potior. in pign. hab.* tenet Bart. in l. *Lucius* 18. *D. de aliment. et edar. legat.* et tradit Bald. novellus in tract. *de dote*, folio 9. column. 4. quem vide.

(4) *Entregado.* Nota hæc verba ad ea, quæ postea dico in gloss. super verbo *primeramente.*

(5) *Primeramente.* Concordat authent. *hoc si debitor, C. de pignor.* Et limita primò istam legem, nisi debitor, qui bona hypothecavit, constitueret se ea nomine creditoris possidere; nam si tunc aliquid alienaret, et sic alienando creditori possessionem interverterit, tunc creditor potest (nulla etiam excussione debitoris facta) agere conditione ex leg. *fin. C. de acquir. poss.* ad recuperandum possessionem contra eum, in quem alienatio facta est, secundum Jacob. Butr. quem refert, et sequitur Bald. et Angel. in dict. l. *fin.* in princ. et dicit perpetuò menti tenendam; et hoc dictum satis probatur in ista lege Partitarum, cum superius dicit: *Ante que ouiesse entregado la possession della a quien la empeño:* et vide quod notat Bald. in l. 1. versic. *quæro quid si debitor, C. de revoc. his quæ in fraud. alien. sunt*, et adde Angel. in l. 2. §. *hac actione, D. vi bon. raptor.* et ibi, quòd Bononienses multam utuntur isto precario, et quòd fuit intentio, seu inventio Uber. de Bobio.

Secundò limita, ut etiam ex ista lege probatur ibi, cum superius dicit, *Entregandole della*, quando fuit tradita possessio ei, in quem fit alienatio: si tamen qui possidet possideret nomine debitoris; tunc benè daretur hypothecaria contra eum, quemadmodum contra debitorem, secundum Bald. in authent. *sed hodie* in princip. *C. de action. et obligat.*

Tertio limita, si ageretur contra nomen debitoris mihi obligatum; nam possum, nulla facta discussione contra debitorem, secundum Cinum, Albericum, et Bartolum in l. *nomen, C. quæ res pign. oblig. poss. et per Bart.* in l. *si concenerit*, la 2. in principio, *D. de pign. act.* Contrarium tamen tenet Baldus in l. *heredem, C. de hered. action.* et est quæstio satis dubia, ut ex rationibus Doctorum poteris videre, et per Salic. in dict. l. *nomen*, qui tenet opinionem Baldi. Mihi satis placet opinio Bartoli, Alberici, et aliorum cum eo tenentium, quam dicit esse magis communem Angel. de Aret. in §. *item Serviana, Instit. de action.* et tenet Alexand. consil. 13. 6. volum. *viso, et considerato themate*, col. *final.*

Quarto limita, nisi agatur contra unum ex reis, qui est cum alio principaliter obligatus, ut in l. *mulier* 19. ubi Gloss. et Bart. *D. qui potior. in pign. hab.* Bald. in dict. authent. *sed hodie*; et vide in materia per Rodericum Suarez in repetitione l. *post rem judicatam, D. de re judic.* fol. 130. column. 2. super quadam l. *Fori*, ubi exemplificat hoc in pluribus hæredibus, et idem tenet Albericus in dict. authent. *hoc si debitor.*

Quinto limita, dummodò opponatur ista exceptio præposterioris ante litem contestatam, ut tradit Bald. in l. 2. *commun. divid.* ibi tamen dicit, quòd debet pendente processu doceri de inopia, cum aliàs sibi non sit aperta via agendi.

Sextò limita, nisi fiscus agat hypothecaria ob tributa non soluta, ut in l. *cum possessor* 5. §. *fin. D. de censib.* Joan. de Platea in l. 1. column. 2. *C. de conven. fisci debiti.* lib. 10.

Septimò limita, et intellige, quod hic habetur, quando quis agit hypothecaria contra tertium possessorem, et sic per viam agendi; quia prius debet fieri discussio in bonis principalis debitoris: secus tamen esset, si contra tertium possessorem exciperetur de potiori jure suæ hypothecæ comparando, ad impediendum executionem per eum petitam in re hypothecata: nam tunc non esset necessaria talis discussio, ut probatur in l. *à Divo Pio* 15. §. 4. vers. *sed et illud, D. de re judic.* ista etenim jura, ut exorbitantia et correctoria juris antiqui, non sunt extendenda extra suos terminos; et quia non est tanta ratio, quando per viam excipiendi prosequitur quis jus suæ hypothecæ, sicut quando per viam agendi: quia facilius paratur exceptio, quam actio, l. *juris gentium* 7. §. 3. vers. *igitur nuda, D. de pactis, l. etiam* 6. *D. de compensat.* et quia majori nititur æquitate exceptio, quam actio, l. *qui æquitate* 12. *D. de doli except.* Ita tenet Bald. novellus in suo tract. *de dote*, fol. 35. column. 1. versic. *vigesimum quartum privilegium*, ubi vide.

Octavò limita, quando, lite jam contestata super hypothecaria, et facta legitima discussione, supervenerunt de novo aliqua bona debitori; nam tunc procedet iudicium, et non poterit reus excipere, quod fiat prius excussio in bonis quæ supervenerunt: ita tenuerunt Petrus, et Cin. in authent. *præsentè, C. de fidejus.* Bald. in l. *peremptorias*, column. penult. *C. sentent. rescind. non posse*, versic. *quæro facta fuit executio*, et Paul. de Castro in l. *fin.* in princip. *D. si cert. pet.* per text. singularem ibi in versic. *sed si cum Sejo*, et Salic. in dict. authent. *hoc si debitor*, in fin. Contrarium tamen tenet Rayn. de Forli. in dict. authent. *præsentè*, et Jacob. de Bello viso in authent. *de fidejussor.* in §. *sed neque*, Ludovic. Rom. in l. *stipulatio ista*, in princ. *D. de novi oper. nuntiat.* et in hanc partem inclinat Alexand. in *addit. ad Bald.* in dict. l. *peremptorias*, et consil. 100. col. penult. 5. volum. incipit *discussis his omnibus*, ubi tradit responsiones ad fundamenta Petri, et Cini, et Paul. de Castr. et ad dict. l. *final.* et idem tenet Alex. in dict. l. *fin.* in princ. ubi et Jaso, et ista última opinio mihi placet, tanquam æquior, et justior, et benè facit, quod habetur in cap. *insinuante* 25. *de offic. deleg.*

Nonò limita, quando debitor cessit bonis; nam tunc nulla facta excussione poterit agi hypothecaria contra tertios possessores, secundum Bart. post alios quos ibi refert, in authent. *de fidejussor.* §. *sed neque.*

Decimò limita in pignore prætorio, in quo non requiritur excussio, si fortè missus cecidit à possessione, secundum Bald. in dict. l. 1. *C. de revoc. his quæ in fraud. alien. sunt*, versic. *sed ego quæro*, et per Jason. in l. *creditor* 2. *D. si cert. petat.*

Undecimò limita, nisi ageretur Salviano interdicto; nam posset agi nulla excussione facta, ut vult Socin. consil. 8. col. 2. vol. 3. incipit *in questione, quæ vertitur inter illus-*

gela auia empeñado, todo aquello que le auia dado sobre ella. E si lo pudiere del cobrar (6), deue dexar estar en paz (7) el otro que la tiene. E si lo auer non pudiere, nin cobrar, de aquel que gela empeño, estonce puede demandar la cosa quel fue empeñada, a aquel que fallare que es tenedor della, e non ante. Fuera ende, si aquel que auia empeñado la cosa, la vendio, o la enageno, despues quel mouio el pleyto (8) sobre ella, aquel a quien era empeñada. Ca entonce, en su escogencia seria, de le demandar luego primeramente tal debda, a aquel que gela auia empeñada, o la cosa, al que fallasse en la possession della, a qual dellos mas quisiere.

LEY XV.

Como finca en saluo el derecho que ome ha en la cosa empeñada, maguer mude su estado, o se mejore.

Cambiando (1) su estado la cosa, despues que fuere empeñada; como si fuesse casa, e se derribasse; o si fuesse tierra calua, e pudiesse en ella majuelo, aquel cuya fuesse, o plantasse y arboles; o se mudasse en otra manera alguna semejante (2) destas, con todo esso, en saluo finca su derecho en aquella cosa. al que la tenia en peños. E si aquel que fuesse tenedor de tal cosa como esta sobredicha, non fuesse el señor della, e teniendola a buena fe (3), cuydando que era suya fiziesse y alguna mejoría; entonce aquel a quien fue empeñada, non le podria desapoderar della, fasta que le diess; las despensas (4), que pareciesen manifestamente, que auia fechas a pro de la cosa empeñada. Otrosi dezimos, que si aquel que tiene (5) la cosa en peños, faze alguna

trissimum; allegat notata in §. item Serciana, Instit. de action. et in l. rem alienam, D. de pignor. action. quod ego non credo verum in casu hujus legis, et dictæ authent. hoc si debitor, et apertè videtur confundi hoc dictum per istam legem. Neque in hoc reperio differentiam inter hypothecariam, et Salvianum interdictum; et Socin. non probat dictum suum.

Duodecimò limita, nisi pendente processu super hypothecaria constaret de inopia debitoris, et sic fieret discussio; quia sufficeret, ac si ante litem contestatam facta esset, Bald. per text. ibi in l. cum testamento 4. C. de testam. manum.

Decimortertiò limita, nisi debitor sit absens, Gloss. in dict. authent. hoc si debitor: et idem dic in præsentibus, si tamen conveniri non possent, secundum Cin. et Alberic. ibi.

Decimoquartò limita, si notorium sit, debitorem non esse solvendo, Gloss. in l. fin. D. si cert. pet.

Decimoquintò limita, quando debitor alienavit rem hypothecatam lite pendente, ut hic habes, et tenet Gloss. Angel. et alii in dict. authent. hoc si debitor, et firmat Angel. Aret. in §. item si quis in fraudem, in fin. 4. colum. versic. unum tamen tene menti, Instit. de action.

Decimosexto limita, ut per Socin. consil. 118. primo aspectu, 2. volum. duplicato in consil. 75. volum. 4.

Decimoseptimò limita, ut colliges ex Philippo Corneo consil. 55. volum. 3. littera S.

Decimoctavò limita, si discussio esset impossibilis, ut quia fuit præscriptum actioni personali, et supersit sola hypothecaria, juxta notata per Gloss. Bald. et Salic. in l. 2. C. de luit. pign. ita colligitur ex notatis per Bart. post Decium in l. Marcellus, col. fin. D. de fidejussor. et in l. cum quis, §. si quis pro reo, D. de solution. Bald. in authent. sed hodie, fin. quæst. C. de action. et oblig. ubi et Salicet.

(6) Cobrar. Et quid si bona sint in diversis territoriis? an ad omnia debet prius agere? Vide quod dixi in l. 9. tit. 12. ead. Part. et Alex. consil. 84. col. fin. 3. vol.

(7) Estar en paz. Proccedit hoc etiam in tacita hypotheca legali, l. Moschis 47. D. de jure fisci, Bald. in l. 1. col. 3. C. commun. de legat. et in l. 3. C. de hæred. action. et etiam in dote; undè si mulier velit agere hypothecaria contra tertios possessores, non potest nisi prius facta ista discussione in bonis mariti, gloss. notabilis in l. ubi adhuc, C. de jur. dot. et ibi Cin. 11. quæst. et Bald. col. 6. et Bart. in l. si constante in 2. part. 3. partis, D. solut. matrim. et

Tom. II,

est communis opinio, ut et fatetur Bald. novellus in tractatu de dote, fol. 46. col. 2. versic. 37. privilegium; licet ipse in hoc conetur probare, quod imò mulier in dote habeat in hoc privilegium.

(8) Despues quel mouio el pleyto. Approbat opinionem Joannis, quam ponit Gloss. in authent. hoc si debitor, C. eod. quæ est communiter approbata: et intellige, nisi mota lite vendat, ut satisfiat creditoribus, et revera pretium solvatur: quia tunc liberaretur pignus, ut declarat ibi Salicetus.

LEX XV.

Additio, vel detractio qualitatis circa rem, non extinguit hypothecam; et bonæ fidei possessor, qui rem hypothecatam melioravit, non aliter cogendus est meliorationes restituere, nisi recipiat sumptus erogatos, quatenus pretiosior res facta est. Item si creditor, cui res est pignorat, rem melioret suo sumptu, vel crescat alluvione, habet jus pignoris etiam in tali melioratione: satisfacto tamen ei debito, et expensis meliorationum, quas fecit, restituatur res cum incrementis debitori. Hoc dicit.

(1) Cambiando. Ortum habet à notatis per Azon. C. eod. in summ. col. 2. versic. intenditur hypothecaria, et à l. si fundus 16. §. si res 2. et l. Paulus 29. §. domus 2. D. eod.

(2) Semejante. Secus, si esset dissimilis, ut si materia transiret in materialium, l. si convenit 18. §. si quis caverit 3. et ibi Bart. et Bald. D. de pignor. action. Angel. in dict. §. si res: et facit ad quæstionem, an creditor possit prohibere debitorem, ne cedat sylvam sibi obligatam, de qua per Bald. in dict. §. si quis, ubi et Alberic. in fine.

(3) A buena fe. Adde dict. l. Paulus 29. §. domus 2. D. eodem. Et nota, quod si non vellet reddere rem, sed solve æstimationem ejus, habito respectu ad valorem, qui erat tempore, quo ipse rem habuit, liberaretur solvendo talem æstimationem, ut dixit notab. Bart. per text. ibi in l. 2. C. de præd. et reb. navicul. lib. 11. et ibi etiam Joan. de Plat. et idem Platea in l. fin. C. de cens. et censitor. lib. 11. Paul. de Castr. in l. si concenerit, §. si fundus, D. de pign. action. et vide Socinum consil. 224. volum. 2. incipit eleganter, et subtiliter, col. fin.

(4) Las despensas. Tenetur tamen in eis compensare fructus, quos percepit: vide l. 40. tit. 28. Part. 3. et quæ ibi dixi.

(5) Aquel que tiene. Idem dic, si debitor faciat, ut su-

Sssss

mejoria en ella; o se acrece (6) de otra guisa por aventura, como si fuesse campo, o viña, o huerta, que estouiese en ribera de algund rio, o en auenidas (7) de aquel rio se allegasse, o acresciesse alguna tierra a ella; tal mejoria, o crecimiento, que auiniesse en alguna destas maneras en la cosa empeñada, finca en saluo a aquel que la tiene a peños, en vno con lo al, sobre que fue fecho el empeñamiento principalmente. Pero deuelo todo tornar a aquel que gelo empeño, pagandole su deuda, e las despensas, si las fizo sobre esta razon.

LEY XVI.

Que derecho gana aquel que tiene la cosa a peños, en el fruto que nasce della.

Si aquel (1) que empeño su heredad, seyendo el tenedor de ella, la sembro; o si se empreño, si era sierua, o otro ganado qualquier, de aquellos que conciben, e paren; maguer despues desto la vendiesse, o la empeñasse a otro, o la enagenasse de otra mane-

prà in princ. hujus leg. Si tamen istas meliorationes faceret alius, ad quem res pervenit, non venient in hypotheca tales meliorationes factæ à tertio possessore, ad quem ex titulo emptionis similis res pervenit, ut dixi suprâ in gloss. super verbo *en buena fe*, et notat etiam Jaso in l. *creditor*, la 1. D. *si certum petatur*.

(6) *O se acrece*. Adde l. *si fundus* 16. in princ. D. eod. ubi et Bald. quod procedit hoc, etiam si ipse debitor adjiciat faudo pignorado, limitato per confinia, alium fundum, ut in l. *cum fundus* 10. D. *de leg. 2.* Quod fortè potest limitari, nisi sub mensura jugerum, seu alias, fundus fuerit pignoratus, ut in l. 6. suprâ eod. et ibi tetigit; et faciunt notata per Paul. de Cast. in l. *si servum*, §. *si modus*, D. *de action. empt.* et adde ad istam legem l. *si convenit* 18. §. *si nuda* 1. D. *de pign. action.* ubi Bart. inducit ad questionem de Regno augmentato, quibus legibus regi debet; et Angel. in dict. l. *si fundus*, in princ. inducit ad questionem de immunitate præstita alicui à collectis, an extendatur ad novas collectas, quæ imponuntur ratione guerræ; de qua per Bald. et Doctor. in l. *si ex toto*, D. *de legat. 1.* Et ad prædicta, quæ in principio hujus gloss. dixi de fundo adjecto, adversari videntur quædam dicta Commentatoris consuetudinem Parisiensium, fol. 16. col. 2. et 3. volentis, hæc augmentata solum prodesse proprietario, quando veniunt ex causa voluntaria, et accidentali, et non ab existenti causa. Sed pro dicto Baldi multum militat dict. l. *cum fundus*.

(7) *Auenidas*. L. *si fundus* 16. in princ. D. eod. de qua ista lex sumpta est, loquitur in alluvione, quod est incrementum latens: ista tamen lex vult, quod procedat etiam, si impetu fluminis sit adjectum, juxta id etiam, quod habetur in §. *preterea* 20. *Instit. de rerum divis.* et in l. 26. tit. 28. *Partit.* 3. et quæ ibi dixi.

LEX XVI.

Fructus per debitorem rem tenentem seminati, vel apud eum concepti, ad quemcumque quocumque titulo res vadat, remanent, sicut res ipsa, pignori obligati; sed si apud eum, cui res fuit alienata, seminantur, vel concipiuntur, non sunt creditori pignori obligati. Hoc dicit.

(1) *Si aquel*. Prosequitur dicta Azon. C. eod. in summa, versic. *item intendetur*.

ra qualquier, dezimos, que tambien fincan obligados los frutos (2) de qualquier destas cosas sobredichas a aquel que las tenia a peños, como la cosa misma que le fue empeñada. Mas si aquel a quien es enagenada (3) la cosa que es puesta en peños, seyendo tenedor della, la sembrasse, o diesse otro fruto de si, dezimos, que entonce los frutos (4) non fincan obligados, a aquel a quien era primeramente obligada la cosa en peños.

LEY XVII.

Que derecho ha ome en la cosa que es empeñada so condicion, o a tiempo cierto.

Tomando (1) vn ome de otro alguna cosa en peños so condicion, o a dia cierto, non puede demandar que gela den por peño, fasta que se cumpla la condicion, o que venga el dia que señalaron. Pero si aquel que tomo la cosa en peños, se temiere (2) del que la empeño, que se yra (3) de aquella tierra a otra, bien le puede demandar (4) que gela de;

(2) *Los frutos*. Intellige, etiam si ab emptore percipiuntur; nam si extant, agetur hypothecaria pro eis, ut in l. 1. §. *cum prædium* 2. et ibi Gloss. in parte *consumptos*, D. eod. et in gloss. fin. et ibi notat Bald. vide Salicet. in l. *quamvis*, C. *in quibus casib. pign. vel hypot. tacit. contrah.*

(3) *Enagenada la cosa*. Si ergo debitor non transtulit dominium prædii mihi obligati in alium, pervenit tamen prædium ad bonæ fidei possessorem, et ille sevit fructus, et eos percepit; dabitur mihi hypothecaria pro fructibus, nisi consumpti sunt, ut in l. 1. §. *cum prædium* 2. D. eod. et l. *in prædiis* 7. D. *in quibus caus. pign. vel hypot. tacit. contrah.* et tenet Azo ubi suprâ, et satis probatur hic.

(4) *Los frutos*. De jam perceptis intellige, licet extent; si verò pendcant, veniunt in hypothecaria, sicut et res de qua percipiuntur, ut in l. *si fundus* 16. §. *interdum* 4. D. *de pignor.* et ibi gloss. fin. per l. *fructus*, D. *de rei vindic.*

LEX XVII.

Contrahens cum debitore, quod det sibi aliquam rem in pignus usque ad certam diem, vel sub aliqua conditione, non potest petere, ut ante diem, vel conditionem adimpleat quod promissit, donec veniat dies, vel extet conditio: sed si creditor timeat de fuga, vel recessu debitoris, potest petere, ut det, aut securitatem sibi præstet. Hoc dicit.

(1) *Tomando*. Prosequitur dicta Azon. C. eod. in summa, col. 3. versic. *intenditur hypothecaria efficaciter*, et adde l. *grege* 13. §. *si sub conditione* 5. et l. *quæsitum* 14. D. eod. cum Gloss. ibi.

(2) *Se temiere del*. Intellige, si causa suspicionis supervenit de novo talis, quæ non erat tempore contractus, vel si eam creditor ignorabat, secundum Bart. dict. l. *quæsitum*, per text. in l. fin. versic. *is quoque*, C. *de sponsal.* et tene menti istud dictum Bart. in hoc, quod dicit, si tempore contractus creditor ignoravit causam suspicionis; et vide dicta Alex. consil. 19. volum. 3. ad fin. incipit *viso processu capture*.

(3) *Que se yra*. Qui fortè rem asportaret pignoratam; et idem si jam recessit, et esset timor asportationis.

(4) *Demandar*. Adde l. *quæsitum* 14. juncta Glos. D. *de pignor.* et est ad decisionem quæstionis, quam per istas leges decidit Roderic. Suarez in repet. cujusdam l. *Ordina-*

Ley 1.
tit. 1.
lib. 10.
Novis.
Recop.

o que le de tal seguridad de que sea seguro, que a la sazón que se cumpliere la condición, o viniere el día cierto, que gela de.

LEY XVIII.

Que cosas ha de prouar, aquel que dize que fue alguna cosa obligada a peños, si aquel que la tiene la niega.

Ley 4.
tit. 19.
lib. 11
Novis.
Recop.

Demandando vn ome a otro alguna cosa

menti, quam legit sub repetitione l. post rem iudicatam, D. de re iudicat. fol. 136. colum. 3. et 4. quam vide, nam est decisio notabilis.

LEX XVIII.

Si creditor petat pignus à tertio, et ipse tenens negat; si ipse probat pignoris constitutionem, et debitoris dominium, vel habuisse potestatem pignorandi, recuperabit illud: si tamen tenens offerat ei debitum, tenetur recipere, et actiones, quas contra debitorem habet, ei cedere. Hoc dicit.

(1) *Suya.* Adde l. ante omnia 23. D. de probat. et l. si superatus 3. et l. et quæ nondum 15. §. quod dicitur 1. D. de pignor. et l. cum res 5. ubi Glos. C. si aliena res pign. data sit, et siue probetur de dominio directo, vel utili sufficiet, ut in l. tutor 16. §. fin. D. de pign. act. l. lex vectigali 31. D. de pign. imò et sufficeret probare, ipsam fuisse quasi dominum, hoc est, cum titulo, et bona fide possedis- se, ita quòd habebat Publicianam, ut in l. si ab eo 18. D. de pign. Gloss. in l. si rem alienam, et in l. rem alienam, ubi per Bart. D. de pign. act. ubi Bart. dicit, debere intelligi, quòd in ista lege et similibus habetur, quando creditor egit hypothecaria utili, vel directa; si tamen ageret interdicto Salviano, tunc sufficeret probare possessionem debitoris, ut in l. 1. et ibi notatis, C. de Salv. interd. et D. eod. l. 1. ubi et Bartol. et Angel. Aret. in §. item Serviana, colum. 5. Inst. de act. Et adverte, quia ista procedunt, quando agitur contra tertium possessorem, et isto casu loquitur ista lex Partitarum; nam si ageretur hypothecaria contra principalem debitorem, sufficeret probari, quòd debitor bona fide possidebat tempore obligationis, ut notat Glos. et ibi Bart. in dict. l. cum res: non enim tunc potest debitor referre quæstionem dominii, vel alicujus juris. Et attende, quòd in casu quo agitur contra tertium possessorem, Bart. indistinctè vult in dict. l. rem alienam, col. antepen. in medio, quòd siue iste tertius possessor habeat titulum à debitore, siue non habeat, et siue habeat, titulo lucrativo, vel oneroso, necesse habeat creditor probare dominium, vel quasi dominium, ut dictum est. Idem tamen Bart. in dict. l. cum res ad finem, fuit in hoc sibi contrarius, et distinguit, quòd aut extraneus possessor habet causam à debitore lucrativam, et tunc idem sit dicendum, ac si ageretur contra debitorem principalem; secus tamen esset, si haberet causam onerosam à debitore, quia tunc probandum esset de dominio, ut dictum est, argumento l. apud Celsum 4. §. de auctoris 27. D. de doli excep. si verò extraneus possessor non habet causam ab ipso debitore; tunc oportebit probari per creditorem, debitoreta fuisse dominum, vel tempore obligationis bona fide, et titulo possedis- se: et non solum Bart. fuit in hoc puncto varius, imò et Glossæ variarunt, ut patet ex Gloss. in §. item Serviana, Inst. de act. et in l. usucapio, C. de pign. in glos. magna, et in authen. de triente, et semis. §. illud quoque, collat. 4. in gloss. quæ incipit rei vend. et in l. si superatus, D. de pignor. ubi indistinctè voluerunt, necesse esse probari de dominio debitoris; alibi verò Gloss. voluit sufficere, si probetur, quòd tempore obligationis debitor possidebat bona fide, ut dicit Gloss. in dict. l. rem alienam, prout in ali-

Tom. II.

en juyzio, diziendo que aquella cosa que el tiene, que fuera a el empeñada, nombrando aquel que gela empeñara; si aquel a quien faze la demanda, niega el empeñamiento, o dize que aquel que nombro, que gela empeñara, que non auia poder de lo fazer; entonce este demandador tenuto es, de prouar dos cosas. La vna, que gela empeñaron. La otra, que a la sazón del empeñamiento, que era aquella cosa suya (1), de aquel que dize que gela empeño, o que auia poder de gela em-

quibus libris deficit ibi verbum cum titulo: quia ea, quæ bona fide possidemus, in bonis nostris esse videntur, l. bonorum 49. D. de verb. sig. et idem voluit Gloss. in dict. l. cum res; et istam opinionem firmat Angel. Aret. in dict. §. item Serviana, subdens, quòd ista opinio servatur in practica, et istam contrarietatem perpendit collector decisionum Consilii Neapol. decis. 383. ubi subdit, quid in dicto Consilio hactenus observatum sit in practica. Spec. etiam tit. de oblig. et solut. §. 1. colum. 10. vers. sed quando dicitur esse in bonis, et vers. quid si probo, disputat istam quæstionem, et tandem concludit, quòd si tertius possessor utitur jure debitoris, ut quia prætendit causam ab eo, sufficiat probare, debitorem rem obligatam possedis- se tempore obligationis: quia sicut hoc sufficeret contra debitorem, sic et contra habentem causam ab eo, et suo jure utentem: si verò non utatur jure debitoris, non sufficit probatio solius possessionis debitoris, et sic tertius possessor erit absolvendus; et in istam sententiam Spec. inclinare videtur Bart. in dict. §. illud quoque, dum se remittit ad dict. Spec. in loco allegato. Idem tamen Spec. tit. de pign. §. 1. colum. 5. vers. sic sed quæritur aliter dicit: asserens nulla lege caveri, quòd, quando habens simplicem rei possessionem eam obligat, nascatur hypothecaria, quia vix etiam hoc in Publiciana conceditur, ut in dict. l. si ab eo; et tandem dicit attendenda esse, quæ notat in loco superius allegato. Joan. And. in addit. ad Spec. in dict. vers. sed quæritur, ponit etiam varias opiniones, et in tit. de oblig. et solut. col. 10. vers. item pone, in addit. super parte obligata, ponit ad litteram dicta Jacob. de Aret. in quæstione sua, quæ incipit, Titius accepit in fin. et ibi plenè disputat hanc quæstionem, arguens ad partes, et solvit, quòd si debitor possessionem quæsit cum titulo, sufficiat creditori agenti hypothecaria, per dict. l. si ab eo, et l. si inter §. 1. D. de pign. si verò sine titulo, tunc si agat hypothecaria, malè agit, non aliter probans de dominio debitoris: si tamen agit ad possessionem, et tunc si debitor poterat talem possessionem advocare, ut dicitur in l. 2. D. de condit. tritic. et C. unde vi, l. fin. vel alio simili iudicio, et quia tunc non videtur perdita possessio, sed apud alium est eadem, quæ fuit debitoris, poterit agere, sicut et posset contra debitorem debitoris; cum debitor nunc sit creditor possidentis, ut D. de verb. signif. l. creditores 10. si autem possessionem advocare non poterat, tunc creditor de possessione debitoris, quæ extincta est, agere non poterit, ut D. de acquir. posses. l. Pomponius 13. §. fin. et l. cum hæredes 23. Alber. in dict. l. cum res, post varias opiniones relatas dicit, quòd semper vidit in iudicio servari, quòd si agatur contra debitorem, vel ejus hæredem, habeat locum Gloss. dict. l. cum res, volens, quòd sufficiat probare de possessione; si verò agatur contra extraneum, servetur gloss. posita in dict. l. rem alienam, prout est ibi verbum cum titulo, ut ego habeo; et sic requiratur, quòd possessio sit titulo, et bona fide acquisita. Teneas ergò menti istam legem Partitarum, quæ decidit altercationes istas, et vult, quòd non sufficiat probari de sola possessione debitoris, quando agitur contra extraneum possessorem; sed oportet probari de dominio ipsius debitoris, vel saltem quòd habuerit potestatem, et jus dandi in pignus talem rem, veluti si res sibi erat debita, ut in l. 7. supra eod. et quòd ibi dixi, vel habebat Publicianam, vel hypo-

Ssss 2

peñar (2). E prouando esto, deue ser entregada la cosa que demanda por peño. Otrosi dezimos, que estando vn ome en tenencia de alguna cosa, e demandandogela otro alguno, diziendo que a el fuera empeñada; si este que es tenedor della, quisiere luego pagar lo que deuia auer aquel que fizo la demanda, deuelo el otro recibir, maguer non quiera. Ca, pues que le pagan aquella debda que auia sobre la cosa, non le finca (3) otro derecho ninguno. Ante dezimos, que aquel derecho que el auia sobre ella por razon de aquella debda, ante que fuesse pagada, que lo deue otorgar (4) al otro que gelo pago, si gelo demandare.

thecariam actionem, vel utilem rei vendicationem, l. si res, §. fin. et l. si ab eo 18. et l. si inter 21. §. 1. et l. grege 13. §. 2. et §. in superficiariis 3. D. de pignor. et suprâ eod. l. 7. in re autem aliena, in qua nullum jus habebat, licet ipse possideret, non poterit jus pignoris constituere, ut in l. quæ prædium 6. C. si alien. res pign. data sit, et habetur in dict. l. rem alienam, 1. respons. D. de pign. act. et in l. 1. D. de pign. et l. 9. suprâ eod. et tradit Azo C. eod. in summa, colum. 1. versic. potest quis pignori obligare. Et procedet, quod in hac lege dicitur, sive agatur hypothecaria, sive utili Salviano interdicto; licet in Salviano interdicto Bartol. ubi suprâ et Doctor. post Gloss. in dict. §. item Seruiana, voluit contrarium, excepto Jasone ibi, qui meo iudicio melius hoc intellexit; et quia Salvianum interdictum, sive directum, sive utile, tantum competit pro rebus illatis in fundum rusticum, vel urbanum, non aliâs, et sic neque de iure communi in aliis rebus non competet; et quia in istis legibus Partitarum non reperitur aliquid de hoc interdicto Salviano ultra ea, quæ habentur in l. 5. tit. 8. ead. Part. Et hæc planè procedunt, quando fuit specialis hypotheca; nam si fuisset generalis omnium bonorum, in qua etiam includuntur jura, et actiones, tunc, si debitori competeat aliquod interdictum ad advocandam possessionem, poterit dari creditori utile interdictum ad advocandam possessionem, et tali casu non oporteret amplius quàm de possessione probari; et ita procedet, quod suprâ traditum fuit de dictis Jacob. de Aret. et Joann. Andr. et tenet Bartol. in dict. l. rem alienam, colum. penul. Salic. post Cinum, in dict. l. cum res, Jaso in dict. §. item Seruiana, colum. 14. Et adde, quod procedit, quod habetur in ista lege, etsi mulier agat hypothecaria pro dote sua, juxta l. ubi adhuc 29. C. de jur. dot. secundum Bald. ibi colum. 1. nam et tenebitur probare, quod hic habetur: in casu tamen authen. contra cum rogatus, C. ad Trebell. licet agatur hypothecaria, ista non requirentur; sed tantum id, quod in petitione hæreditatis requiritur, ut dicit ibi Bald. colum. fin. Vide etiam in ista materia notabilem quæstionem, quam ponit Spec. tit. de oblig. et solut. §. 1. colum. penul. versic. sed quid si T. debitor meus, ubi quærit de debitore, qui aliquam rem possidebat sine titulo, et obligavit creditori omnia bona quæ habebat, et habiturus erat, et antequàm compleret in illa re præscriptionem decessit, et hæres ejus, continuato tempore defuncti, complevit præscriptionem; an conualescat pignus quoad utilem hypothecariam in illa re? Et concludit, quod sic. Vide ibi.

(2) Gela empeñar. Vide quæ dixi in gloss. præcedenti.

(3) Non le finca. Ortum habet ista lex à l. si fundus 16. §. in vendicatione 3. D. eod. et à l. mulier 19. D. qui potior. in pign. hab. et à l. Paulus 12. §. 1. D. quib. mod. pign. vel hypot. solv. Et an possessori condemnato in hypotheca-

LEY XIX.

De la cosa que fue dada a peños, si despues que fue demandada en juyzio, fue traspuesta, o perdida, o empeorada, como se deue tornar a pechar.

Seendo (1) vn ome tenedor de vna cosa, diziendo otro alguno, que aquella cosa que gela empeñara aquel cuya era; si despues que gelo ouiesse prouado, aquel que fuesse tenedor della engañosamente (2) la traspusiesse, diziendo que la non podía auer; estonce el judgador deue mandar al que la demanda, que jure quanto daño, o menoscabo le viene, por que non le entrego aquella cosa. E por quanto jurare, deue mandar al otro, que gelo peche (3) con la debda que le deuia. Pero el

ria duret istud jus offerendi, quousquæ suscipiat iudicium super actione iudicati, vide Spec. tit. de obligat. et solut. §. 1. colum. 11. versic. quid si T. mihi condemnatus, ubi tenet, quod sic; allegat l. item veniunt, §. idem recte, D. de petit. hered. Et limita istam legem in casu, in quo mulier agat hypothecaria contra tertium possessorem pro sua dote constante matrimonio, ut se alat ex ea juxta formam l. ubi adhuc 29. C. de jure dot. tunc enim non esset cogenda talis mulier recipere pecuniam dotalem sibi oblatam à possessore, sed poterit tenere bona sic hypothecata, ut ex fructibus eorum se, et familiam alat, ut in dict. l. ubi adhuc; ita tenet eleganter Cin. in l. cum tibi, C. qui potior. in pign. hab. ubi Alberic. et Salic. et idem tenet Paul. de Cast. in l. 2. in princ. D. solut. matrim. et Bald. novell. in tract. de dote, fol. 39. colum. 1. versic. 47. privilegium, ubi istam doctrinam dupliciter limitat, videlicet, nisi talia bona hypothecata essent mereantiæ, vel nomina debitorum, vel talia, ex quibus mulier non posset se sustentare, nisi dicta bona redigerentur ad pecuniam penes se tenendam; vel quando fructus bonorum hypothecatorum valde super excederet expensas onerum matrimonii: vide ibi per eum.

(4) Otorgar. Adde dict. l. mulier 19. D. qui potior. in pign. hab. et debet cedere tam personalem, quam hypothecariam, ut ibi habetur.

LEX XIX.

Si postquam creditor contra debitorem, vel tertium tenentem pignus, probavit pignoris constitutionem, et tenens dolosè transportet, ne tradere queat, solvet ei debitum, et super interesse jurabit creditor in litem judiciali taxatione prævia; sed si non dolo, sed culpa res absit, tenetur ad debitum tantum: si autem tenet rem, sed restituere recuset, eliget creditor, an sibi solvatur debitum, et interesse, ut suprâ, vel quod ei iudex violenter auferat pignus. Si verò res sit in loco, ubi restitui non possit de præsentibus, et non commisit dolum, sed habeat restituendi voluntatem, præstabit cautionem usque ad certam diem daturam, et restitutum, aut debitum soluturum. Hoc dicit.

(1) Seendo. Prosequitur notata per Azon. C. eod. in summa colum. fin. vers. sed ubi iudicario ordine.

(2) Engañosamente. Dolus ergò habetur pro possessione, l. qui dolo 131. D. de regul. jur.

(3) Que gelo peche. Quanto tamen amplius debito creditor consequutus fuerit, restituere debet debitori pignoratitia actione, ut in l. si inter 21. §. fin. D. eod. quod videtur intelligendum in eo, quod attinet ad valorem rei, seu in id, quod attingit ad rem; quia hoc per pignoratitiam restituendum est debitori, ut ibi: si tamen creditor ultra hoc aliud damnum sentiret, tunc sibi possit retinere, neque tenebitur id debitori restituere.

Alcalde deve primeramente tassar la estimacion del tal daño, o manoscabo, ante que otorgue la jura a la otra parte. Mas si acaesciese que la cosa empeñada se perdiessse, por culpa de aquel que era tenedor della, e non por engaño que el fiziesse, entonce non le deve mandar pechar, mas de aquello (4) que auia sobre ella. E si por aventura non fuesse la cosa traspuesta engañosamente, nin perdida por culpa del que la tenia, mas seyendo tenedor non la quisiesse entregar; estonce en su escogencia es, del que la demanda, de jurar por ella, segun que es sobredicho, e pechargela ha con los daños, e los menoscabos; o de pedir al Judgador, que gela tuelga por fuerza (5), e que le entregue della. Mas si la cosa fuesse en tal lugar, que auiedo voluntad de la dar, non lo pudiesse fazer; entonce non lo dené condenar en ninguna de las maneras sobredichas, pues que por su engaño non fue traspuesta. Mas deve tomar tal recabdo (6) del, que la aduzga a algun dia señalado, e la entregue a aquel que la tenia en peños, o que pague la debda, que el otro auia sobre ella. Esso mismo dezimos que deve ser guardado en todas las cosas (7) sobredichas en esta ley, si alguna dellas fiziesse aquel mismo, que ouiesse empeñado la cosa.

(4) *De aquello.* Planè procedet, quando creditor numquam habuit possessionem rei hypothecatae; si verò habuit possessionem, et sua culpa illam amisit, tunc alius possessor, de quo hic, ex quo sua culpa amisit, tenebitur creditori ad interesse rei amissae ultra debitum; quia in tantum creditor debitori tenetur, ut in l. si culpa 63. D. de rei vind. et ita intelligit Gloss. in l. si inter, §. fin. D. de pignor.

(5) *Por fuerza.* Manu militari, ut in l. qui restituere 68. D. de rei vindicat. l. 2. tit. 27. Part. 3.

(6) *Tal recabdo.* Adde l. si fundus 16. §. in vindicatione 3. D. eod.

(7) *En todas las cosas.* Et sic quando debitor dolo non restitueret pignus, juratur in litem contra eum, et tenebitur ad id, in quo, taxatione iudicis praemissa, juratum fuerit: quod de stricto jure planè procedit, ut dicit Azo C. eod. in summa, circa finem; de aequitate tamen non tenetur, nisi ad debitum, ut in dict. l. si fundus 16. §. si pluri 6. et in dict. l. si inter 21. §. fin. D. eod. Sed adverte tu, quia ista lex Partitarum aequitatem hanc non admisit; neque in hoc voluit, quòd esset differentia inter debitorem, et alium possessorem extraneum, quemadmodum voluit dictus §. si pluri, et dict. §. fin. et Doctores, qui ita intelligunt: crederem tamen, attento etiam isto jure Partitarum, dicendum, quod aut id, quod ultra debitum creditor isto casu consequeretur à debitore, teneretur restituere ipsi debitori, quemadmodum teneretur, quando exigeret ab extraneo; tunc in tali casu non debeat exigi à debitore, ut in dict. §. si pluri, et ibi Bart. Si vero esset aliquid, quod non esset restituendum debitori, sed propriae utilitati creditoris cedere deberet, ut dixi supra in gloss. 3. et tunc planè procedit ista lex, et idem esset de jure communi, ut est de mente Bart. in dict. l. si inter, §. fin. dum loquitur

LEY XX.

Como, si algunos de aquellos que tienen las cosas a peños, las pierden, o se empeoran por su culpa, las deuen pechar.

Gran femencia (1) deve poner en guardar la cosa, todo ome que la rescibe en peños; de guisa, que por su culpa, nin por su negligencia, no se pierda, nin se empeore. E para esto ser bien guardado, ha menester que non vse (2) los peños, ni se sirua dellos el que los tiene. Fuera ende, si lo fiziere en buena manera (3), de guisa, que non valan por ende menos. E aun esto, que lo fagan con plazer, e con mandado de aquellos cuyos son. Ca los peños principalmente son dados, por auer seguridad de lo que dan sobre ellos, aquellos que los resciben por peños, e non por vsar dellos. E por ende dezimos, que si alguno contra esto fiziere, e la cosa empeñada se perdiessse (4), o se empeorasse, vsando della contra voluntad del señor della, o si de otra manera le viniessse este daño por culpa (5), o por negligencia de aquel que la tiene en peños; que es tenuto de la pechar. Mas si acaesciese la perdida, o el empeoramiento en la cosa empeñada, por ocasion, e non por culpa, ni por engaño que fiziesse aquel que la tenia a peños, non seria tenuto de la pechar. Ante dezimos, que aquel cuya era, es tenuto de dar

de creditore, qui ob chirographariam pecuniam poterat pignus retinere.

LEX XX.

Creditor non debet uti pignore sine licentia debitoris; et si contrarium fecerit, vel si culpa seu negligentia creditor pignus deterioraverit, debet damnum resarcire: sed si casu, non culpa, vel dolo creditoris, pignus perdat, seu deterioretur, non tenetur, imo etiamsi tale contingat, tenetur debitor creditori solvere debitum: tenetur tamen creditor probare casum; si tamen debitor probaverit, casum provenisse culpa creditoris, tenetur creditor satisfacere debitori, et ipse debitum solvere creditori. Hoc dicit.

(1) *Gran femencia.* Id est, exactam diligentiam, ut hic, et in §. fin. Instit. quibus mod. re contrah. oblig. et l. si cum venderet 13. §. 1. D. de pign. act.

(2) *Non vse.* Adde l. 3. tit. 14. 7. Part. et quod ibi dicam: posset tamen creditor uti re pignoratata ad usum destinatum, et per dominum consuetam, ut probatur in l. 1. et ibi notat Joan. Fabr. C. de pign. act. et potest cedere solitam cædi, ut tradit Bart. in l. si convenerit, §. si quis, D. de pign. act. et an possit perficere ædificium ceptum per dominum, vide Bart. in l. si servos, D. eod.

(3) *Manera.* Ut bonus paterfamilias, l. ea igitur 14. D. de pign. act.

(4) *Se perdiessse.* Etiam sine dolo, et culpa utentis alio modo, quam deberet; ut in l. qui furtum 16. D. de condit. furtiva, et satis probatur in ista lege, cum in casu sequenti dicat de culpa, in isto non.

(5) *Por culpa.* Venit in hac actione pignoratitia dolus, lata, et levis culpa, non levissima, ut in dict. §. fin. Instit. quibus mod. re contrah. oblig. et in l. si cum venderet 13. §. fin. cum l. sequent. D. de pign. act. et hic, et in l. si creditor 5. et l. que fortuitis 6. C. de pign. act.

al otro la debda (6) que ouiesse sobre ella. Pero este que tomo la cosa a peños, deve prouar la ocasion, por que dize que se perdio la cosa. E prouandola, es quitto (7) de la demanda, e deve cobrar lo que dio, assi como de suso es dicho. Fuerras ende, si el otro, cuya era la cosa, prouasse que la ocasion auiniera por culpa del que tenia la cosa a peños. Ca entonce, como quier que deve cobrar su debda, tenuto es de pechar la cosa; pues que se perdio por ocasion que auino por su culpa.

LEY XXI.

Quando deuen tornar las cosas, que los omes tienen a peños, a aquellos que gelas empeñaron.

Ley 1,
tit. 1,
lib. 10
Novis.
Recop. Queriendo alguno cobrar la cosa que ouiesse empeñada, deve primeramente pagar (1) la debda, que rescebio quando la empeño. E non tan solamente deve pagar la debda, mas todas las despensas guisadas, que fueren fechas por pro (2) de la cosa empeñada, para mantenerla, que non se perdiesse, o se empeorasse, o para mejorarla; assi como si fuesse bestia, que le deuiesse dar ceuada, e las despensas que fizo dandole a comer, e las que fizo en ferrarla, o en las otras cosas semejantes destas que le eran menester; e si era casa, que le deuen otrosi dar las despensas que fizo en refazerla, para mejorarla, o en repararla, por-

(6) *La debda.* Adde l. *quæ fortuitis* 6. et l. *pignus* 9. *C. de pign. act.* et dict. §. *fin. Instit. quib. mod. re contrah. oblig.*

(7) *Es quitto.* Approbat opinionem Azon. *C. de pign. act.* in summa column. penult. versic. *sed nunquid probabit creditor*, et Acursii in l. *si creditor*, *C. de pign. act.* et vide quæ dixi in l. 10. tit. 14. 3. *Part.* et in l. 15. tit. 8. ista *Part.*

LEY XXI.

Si debitor solvat creditori debitum, et expensas per creditorem, ut pignus melioretur, et non deterioretur factas; tenetur tunc creditor restituere debitori pignus cum incrementis: et nisi creditor hoc faciat, et restituere recuset, jurabit in litem debitor super interesse, et pignoris valore, prævia judicis taxatione, ne immoderatè habeat occasionem jurandi. Hoc dicit.

(1) *Pagar.* Adde l. *si rem alienam* 9. §. *omnis* 3. *D. de pign. act.*

(2) *Por pro.* Adde Gloss. in l. *si seruos*, *D. de pign. act.* et ibi Bald. illam notat, et hic est text. pro dicta Glos. et sic creditor potest petere, necdum expensas necessarias, sed etiam utiles, ut hic habetur ibi: *O para mejorarla.*

(3) *Los frutos.* Adde l. 2. suprà eod. et quæ ibi dixi.

(4) *Si moro en ella.* Vult ergò ista lex, quòd si creditor inhabitavit domum pignoratam, teneatur ad pensionem; quod Paul. de Castr. limitat in l. 1. ad finem, *C. de pignorat. actione*, quando creditor esset aliam domum conducturus, si hanc non habuisset; tunc enim debet præstare illam pensionem, quæ ex domo illa consuevit percipi: secus verò si non fuisset domum aliam conducturus, si hanc non

que se non empeorasse; o si fuesse heredad, e la labrasse, que le deve dar otrosi las despensas que fiziere en qualquier destas maneras, o en otras semejantes dellas, descontando en la debda los frutos (3), que ouiesse ende cogido aquel que la tenia en peños, o el alquile de la casa, si moro en ella (4) aquel que la tenia a peños. E seyendo pagado de la debda, e de las despensas, assi como sobredicho es, tenuto es el que tenia (5) la cosa a peños, de la dar luego a aquel que gela empeño. E si gela non diere, non poniendo, nin prouando ante si ninguna razon derecha, por que se pueda defender de gela dar, deve pechar la cosa con los daños, e los menoscabos, e ser creydo por su jura (6), aquel que la empeño, tambien sobre la valia de la cosa, como sobre los daños e los menoscabos que le vinieren por razon della. Pero el Judgador deve apreciar primeramente la valia de la cosa, e otrosi los daños, e los menoscabos, e señalar quantia guisada, e derecha, segund su aluedrio, fasta ol de la jura, porque el otro non pueda auer razon de jurar desaguisadamente.

habuisset; nam tunc potius videtur inhabitare pro utilitate domus, ut melius sit habitata, quam inhabitata; et est singularis limitatio, et vide quæ dixi suprà eod. tit. l. 2. Et in casu quo creditor, facta diligenti inquisitione, non reperiret conductorem, cui domum locaret, satis planè procedit dictum Pauli de Cast. si tamen poterat eam locare, Abb. in cap. *cum contra*, *de pign.* ad finem, vult, quòd teneretur ad pensionem, quæ percipi potuit; quod dictum Abb. an sit verum, pendet ex decisione eorum quæ dixi suprà eod. in l. 2. in gloss. suprà verbo *que esquilme*, et tradit Alex. cons. 141. column. 5. incipit *viso themate*, in 2. dubio, col. pen.

(5) *El que tenia.* Sed contra alium possessorem non datur pignoratitia, cum sit personalis, et non scripta in rem, nisi fœnus intercederet, ut in cap. *cum constet* 8. *de pignor.* Bald. in l. 1. *C. de pign. act.* et in cap. 1. in fin. *de feudo dato in vicem leg. commissor.*

(6) *Por su jura.* Est enim hæc pignoratitia actio bonæ fidei, ut in §. *actionum* 28. *Instit. de action.* et sic juratur in litem, ut in l. *in actionibus* 5. *D. de in litem jur.* Et nota, quòd creditor, cui debitum est solutum, tenetur pignoratitia, ut restituat rem, non solum quando res ei tradita fuit à debitore, sed etiam quando res pignoratita pervenit ad eum aliàs, ut notat Bart. in l. *inquilino*, *D. de damno infect.* et Bald. in rubrica *C. de pign. act.* et satis probatur in ista lege, cum suprà dixit: *Tenido es el que tiene la cosa a peños, etc.* et procedit etiam in pignore prætorio, ut in l. *is cui* 5. §. *quæri poterit* 21. *D. ut in posses. legator.* tenet Bald. in dict. rubrica, et Bart. in dict. l. *inquilino.*

LEY XXII.

Como aquel que empresto a algund ome sus dineros sobre peños, maguer sea pagado dellos, puede retener los peños, por razon de otra debda que le deuiesse.

Sobre peños (1) deuiendo vn ome a otro marauedis, si despues con aquel mismo faze otra debda, resebiendo del marauedis (2) con carta (3) sin peño, maguer pague la vna deb-

LEX XXII.

Potest creditor retinere pignus, quod recipit à debitore, pro alio credito, quod sine pignore eidem mutuauit debitori, donec utrumque creditum sibi solvatur; quod est inter contrahentes, et eorum hæredes observandum. Si tamen debitor, cujus est pignus, alteri illud pignoret, vel vendat; potest iste secundus creditor petere à primo creditore pignus, solvendo ei suum creditum, nec potest excusari prætextu alterius debiti, quod sibi debetur. Hoc dicit.

(1) *Sobre peños.* Etiam si sit pignus pratorium, vel iudiciale, procedit ista lex, secundum Gloss. in l. 1. in gloss. fin. *C. etiam ob chirographar. pecun. pign. retin. pos.*

(2) *Rescebiendo del marauedis.* Idem, si ex alia causa sit debitum, dum tamen debitum sit exigibile, ut voluit Gloss. et Doct. in dict. l. 1. *C. etiam ob chirographar. pecuniam*, de qua ista sumpta est; licet, si debeatur species, Salic. ibi dubitet.

(3) *Con carta.* Idem dic, si debitum sit sine chirographo, ut dicit Gloss. in rubrica *C. etiam ob chirographar. pecun.* quæ hoc dictum sumpsit à dictis Azon. *C. eod.* in summa, et approbatur communiter per Doctor. ibi, cum eadem sit actio, et ponitur hoc causa exempli.

(4) *Retener.* Non tamen poterit pro tali debito vendere pignus, gloss. fin. in dict. l. 1. et approbatur communiter. Si tamen creditor vendat pignus pro debito sub pignore, poterit residuum in isto debito computare, ut in l. 1. et 2. *D. de compensat.* Cynus, et Doct. in dict. l. 1. Et quod habetur in ista lege, procedit etiam si creditor accepit unum pignus valde idoneum pro uno debito, et pro alio accepit pignus minus idoneum; nam et pro utroque debito poterit retinere pignus magis idoneum, secundum Jacob. de Aret. Alber. et Salic. ibidem. Procedit etiam ista lex in tacita hypotheca, secundum Alber. ibidem column. 2. cum sit eadem ratio: adde Bartol. in l. *solutam*, §. *solutum*, *D. de pign. act.* Procedit etiam, secundum eundem Alberic. ibidem, etsi creditor fecerit remissionem debiti, quod erat sub pignore; quia per hoc non videtur renuntiasse huic juri retentionis. Procedit etiam, secundum eundem, etsi quis commodavit pignus alicui, ut pignori daret pro decem: nam et poterit retineri per creditorem pro alio debito, sine pignore sibi debito à debitore; quia tacite videtur commodans consentire retentioni, sicut consentit obligationi, argum. l. *si quis pro eo* 56. §. *si nummos* 2. *D. de fidejussor.* et l. 2. *D. ad municipal.* Item procedit, sive tale debitum sit ante dationem pignoris, vel post, secundum eundem Alberic. ibi post Uber. de Bobio. Similiter procedit pro debito hæredis, cum eadem persona censeatur cum defuncto: facit l. *si non sortem* 26. §. *filiusfamilias* 9. *D. de condict. indeb.* secundum eundem Alber. et Uber. et satis probatur in ista lege inferius, ibi: *E a sus herederos.* Procedit etiam, etsi creditor sit jam condemnatus à iudice, ut pignus restituat, quia debitum fuit solutum; quia iudex in condemnatione hoc beneficium non abstulit, neque auferre potuisset, argum. l. *adulter*. 3. cum simil. *C. ad Leg. Jul. de adult.* Si tamen ante sententiam de ista retentione fuisset oppositum, et ea non obstante condemnatus fuit ad restitutionem, tunc uti non posset retentione, ut in l. *si autem* 8. §. fin. cum simil. *D. de negot. gest.* tenet idem Alber. post Uber. licet huic dicto contrariari videtur, quod notat Bald. in l. *per*

da, si el otro non le quisiere tornar los peños, fasta quel pague la otra debda que le deuia con carta, bien lo podría retener (4); como quier que aquel peño non le fuesse obligado señaladamente, por la debda que despues le demanda. E esto dezimos que, deue ser guardado tan solamente, a aquellos que fazen el debdo, e a sus herederos. Ca si acaesciesse, que aquel cuyo es el peño, lo empeñasse, o lo vendiesse a otro, seyendo tenedor del peño aquel a quien fue obligado primeramente;

hanc, col. 4. vers. *dubitari potest*, *C. de tempor. appel.* vide ibi per eum, nam ejus dictum non credo esse verum, quia etiam si creditor recipiat solutionem debiti sub pignore, potest adhuc uti, et opponere de retentione, ut hic probatur, et voluit Doctor. in dict. l. 1. cujus contrarium prasupponit Bald. pro fundamento dicti sui. Limita nunc istam legem, ut procedat in pignore rei corporalis; illa enim verè possidetur: secus esset in nomine obligato, vel alio jure incorporali, cum ista non verè, sed quasi possideantur. Alber. ibidem col. 2. qui refert Ubert. quòd etiam in istis habeat locum ista lex, et dict. l. 1. quia et in his habet creditor utilem hypothecariam, ut in l. *nomen* 4. *C. quæ res pign. oblig. pos.* Alber. ibi refert, alios tenere contrarium, quia ista verè non possidentur, *D. de acquir. rer. domin. l. servus*, 43. §. *incorporales* 1. et istud videtur tutius, quia cum ista lex aliquid statuatur contra jus commune, non videtur posse extendi ad impropria, l. *jus singulare* 16. et l. *quod vero* 14. *D. de legib.* Secundò limita istam legem, si creditor concessit pignus debitori precario; nam si creditor volens revocare precarium, debitor offerat debitum, liberatur pignus, l. *si debitor* 11. *D. de precario*, et tenet Albericus post Dinum, ubi supra. Tertio limita, si creditor cadat à pignore: quia non potest petere, ut utatur retentione, cum istæ leges retentionem, non petitionem inducant: ita videtur velle Gloss. in dict. l. 1. in verbo *persecutionem*, et tenet idem Alb. post Uber. Ang. tamen ibi tenet contrarium, et intelligit Gloss. procedere, quando creditor non recedit à pignore, et sic quando creditor nunquam pignori incumbit; sed si incumberet pignori, et restituit pignus debitori, et non retinuit illud pro pecunia chirographaria, per conditionem incerti repetet factum restitutionis, eo quòd restituit plus debito, cum retinere possit, et non retinuit; et hoc modo recuperabit possessionem pignoris, et incumbet ei pro debito simplici; et refert hoc tenere Jacob. Butri. et bene, ut in l. *qui exceptionem* 40. §. *si pars domus* 1. *D. de condict. indeb.* et l. *sed et si me putem* 22. §. *cum iter*, eod. tit. et è converso, secundum eum, si debitor incumbens suæ rei pignoratae, dissoluto pignore, reddidit rem creditori pro pecunia chirographaria, repetet factum traditionis indebitè factæ per conditionem prædictam; et idem tenet ibi Bald. si lectura illa Baldi, et non Ang. est. Mihi plus placet opinio Uberti, et Alber. per text. in l. *si in area* 33. vers. *sed et si is*, *D. de condict. indeb.* et ad l. *qui exceptionem*, §. *si pars*, respondetur, quod ibi hæres tradidit dominium, quod erat apud eum, rei traditæ, ideò nil mirum si repetat in casu illo; sed in casu nostro restituit rem alienam; in qua nihil juris nisi retentionem poterat habere: similiter in §. *cum inter* restituit fundum liberam, ad quod non tenebatur, et sic poterat condicere, cum rem pinguius, quam deberet, reddiderit; hic verò non reddidit rem pinguius quam deberet. Item in utraque lege tractatur de jure cohærenti, et inhærenti ipsi rei traditæ; hic verò de jure prorsus ab ipsa re separato, vel saltem ipsi rei non inhærenti. Quarto limita, quando pater obligaret filium in casu l. 2. *C. de patrib. qui fil. distr.* et l. 8. tit. 17. *Partita* 4. nam ille casus singularis non est trahendus ad consequentiam, Albericus ubi supra col. 2. Quintò neque procedet, secundum eum, in casu l. fin. *C. de postlimin. revers.* quia similiter est casus specialis; neque in casu l. *Julianus* 13. §. *offerri* 8. *D. de action. empt.* Item non procedet, secundum

si este a quien fue empeñado, o vendido, la segunda vez, dixesse al primero: Dadme el peño (5) que vos empeño fulan, e rescebid de mi lo que aueys sobre el; que a mi lo ha empeñado, o vendido; en tal caso como este tenudo es, de rescebir su debda que auia sobre el peño, e de entregar al otro la cosa que era empeñada: e non se puede escusar que lo non faga, maguer diga, que aquel que gelo empeño, le auia a dar otro debdo por carta; assi como sobredicho es.

LEY XXIII.

Por que razones los bienes de algunos son obligados por peños, maguer seialadamente non sea dicho.

Por palabra se obligan las cosas a otro a peños, assi como de suso diximos, e aun calladamente por fecho. E esto seria, como si alguna muger por si, o por otro, o por ella, prometiesse de dar dote a aquel con quien casasse. Ca estonce, todos los bienes della fincarien obligados (1) al marido, e los del otro que la prometiesse de dar por ella, fasta que la pagasse; maguer, quando prometiesse a dar la dote, non y fuesse fecha mencion de fincar los bienes obligados, del vno, nin del otro. Otrosi dezimos, que los bienes del marido fincan obligados (2) a la muger,

Ley 1,
tit. 1,
lib. 10
Novis.
Recop.

Alber. et Uber. ibidem, in tutore obligante rem pupilli, si pupillus petat super hoc in integram restitutionem: quod ego concederem, quando minor fuit læsus in obligatione pignoris; nam si in hoc non fuit læsus, cum retentio pro alio debito veniat in consequentiam, non est ad quid possit restitui, l. fin. *C. de integr. restit.* Item limita, si expressè fuit conventum, quod non posset retineri pro tali debito, secundum eundem, et alios, in dict. l. 1. Et an contra fidejussorem solventem, et petentem cessionem pignoris, creditor utatur remedio hujus legis, vide Gloss. et Doctores in l. 2. *C. de fidejussor.* Item non procederet, si aliquis ex cessione alterius acquireret sibi jus pignoris, et velit retinere pro alio debito, secundum Cinum, et Salic. ibidem; licet Albericus dubitet: et adde Bald. in l. *consentaneum, C. quomodo, et quando judex*, column. 5. ubi tenet, quod beneficium hujus legis non potest cedi. Limita etiam, quia in penis non procederet ista lex odio penarum, secundum Bald. in l. *pignoriibus, C. de usur.* neque etiam procederet, ubi quis ob unam causam se obligaret ad carceres; nam non poterit ob aliam causam detineri, pro qua captus non est, secundum Joan. de Plat. in l. *nemo carcerem*, col. 7. *C. de exactor. tribut.* lib. 10.

(5) *Dadme el peño.* Ex istis verbis clarè apparet, quod procedat, quod hic dicitur de emptore, et etiam dicebant Gloss. et Doctor. in dict. l. 1. etiam si emptor non possideat rem emptam, sed petat à creditore possidente: et ita tenebant ibi Jacobus de Arena, Cynus, et Albericus, licet Salicetus ibi vult contrarium in questione 6.

LEX XXIII.

Contrahitur pignus tacitè, ut si quis promittat dotem viro, vel vir uxori ad restituendam dotem: idem de bonis tutoris, vel curatoris minorum à die, qua incepit uti administratione bonorum, donec satisfaciatur: item procurantis Regis jura sunt tacitè (licet nihil conveniant) obligata. Hoc dicit.

(1) *Obligados.* Non tamen in hac tacita hypotheca vir habebit privilegium prelacionis adversus ceteros creditores, sicut habet mulier; cum hoc non reperitur jure cautum, ut notat Azo *C. de rei uxor. action.* in summa in fin. et Gloss. in l. unica, §. *sed ut plenius, C. eod.* ubi et Salic. per quem vide, quid si secundus maritus stipuletur dotem ab hæredibus primi.

(2) *Fincan obligados.* Adde dict. §. *sed ut plenius*, et l. 17, tit. 11. 4. *Partida*: et vide per Alber. in dict. §. quid de bonis soceri, si pater, et filius simul dotem receperunt, vel si solus filius accepit in præsentia, et de consensu patris; et vult quod tunc etiam bona soceri sint obligata; et dicit ita vidisse servari in practica, et quod tenet Specula-

tor tit. *de dote post divort. rest.* §. final. versic. *quid si filiusfamilias*, et sentit Gloss. in l. *assiduis*, in gloss. magna, *C. qui potior. in pign. hab.* et procedit, quando est filiusfamilias, qui recipit dotem, non si est emancipatus, ut in l. 1. *C. de filiofamil. minor.* et tradit idem Speculator, quem vide, in dict. §. fin. col. 2. vers. *sed pone filius emancipatus*: undè cum secundum jura Regni per contractum matrimonii filius liberatur à potestate patris, non tenebitur pater, si filius post matrimonium recipiat etiam de consensu patris. Et procedit ista lex, etiamsi bona sunt minoris, Gloss. et ibi Bald. in lege finali, *C. de legit. tut.* Bald. in l. col. 2. *C. de privilegio dotis*, et vide per Baldum novell. in tract. *de dote*, chart. 22. col. 4. Neque contra dispositionem hujus legis valeret pactum factum tempore quo maritus recepit dotem, quod ejus bona non sint ob hoc obligata, ut tradit Bald. in l. *etiam, C. ad Fellejan.* per quem vide, quid si pactum sit juratum: vide eundem Bald. in l. 1. col. 2. *C. de privil. dotis*, et per Bald. novel. in tractat. *de dote*, fol. 24. col. 2. Et an virtute hujus tacitæ hypothecæ agatur contra debitorem mariti, vide Bald. in l. *si pro te*, in fin. *C. de dotis promis.* Alberic. et Bald. in l. *hæredem, C. de hæred. action.* Et licet pro securitate dotis aliqua res sit specialiter hypothecata, nihilominus habet locum ista tacita in aliis bonis, vide per Bald. in l. *ubi adhuc*, col. 4. *C. de jure dot.* per quem etiam vide, an bona hæredis acceptantis hæreditatem viri sint etiam uxori obligata: vide in 5. col. Et an possit agere mulier per hypothecam, vel aliàs, contra pannos, vel merces, quas maritus mercator vendidit, vide per eundem Bald. ibidem, et per Doct. de Palac. Rube. in repet. cap. *per vestras, super text.* column. 138. Nota etiam, quod propter accessiones dotis bona mariti sunt hypothecata: vide per Bald. in auth. *ei qui jurat, C. de bonauctor. judic. possid.* col. 15. et à quo tempore incipiat ista hypotheca, an à tempore promissionis, et contracti matrimonii, vel à tempore solutionis, vide per Bald. in l. *assiduis, C. qui potior. in pign. habeant.* et per Bald. novel. in tract. *de dote*, charta 51. col. 2. et charta 34 et 45. col. 1. Et nota, quod si extraneus dotans paciscatur sibi dotem restitui, tunc non habebit hanc tacitam hypothecam, quæ datur pro dote, ut in §. *fuertat* 29. *Instit. de action.* et tenet Bald. in l. *avia*, col. 2. *C. de jure dot.* et Salic. in dict. §. *sed ut plenius.* Et an in donatione propter nuptias locum habent tacita hypotheca, vide per Bald. et ejus addition. in l. 2. *C. de bonis quæ liber.* et Gloss. in l. *ubi adhuc*, in parte *suppositas, C. de jure dot.* quæ dicit, quod sic, et etiam Albericus in dict. l. unica, col. 3. *C. de rei uxor. action.* Gloss. in l. *assiduis* ad finem, in verbo *suo tempore, C. qui potior. in pign. hab.* ubi Gloss. dicit, quod licet habeat tacitam hypothecam, non tamen ita privilegiatam, ut habet dos; et idem dicit Gloss. in dict. l. *ubi adhuc.*

por razon de la dote que rescibio con ella. E aun dezimos, que los bienes (3) de los Guardadores (4) de los huerfanos que son menores de veyntecinco años, fincan todavia obligados a aquellos que los tienen en guarda, desde el dia que començaron (5) a vsar del oficio de la guarda, fasta que les den cuenta e recabdo, de las cosas que touieren dellos. Esso mismo dezimos que deue ser guardado, de los bienes de los omes que resciben el derecho del Rey (6).

(3) *Los bienes.* Tam præsentia, quàm futura, cum sit obligatio generalis, l. fin. *C. quæ res pign. oblig. pos.* Albericus, in l. *pro officio* 20. *C. de admin. tutor.* ad finem: et idem dic de bonis fidejussorum; vel hæredum, ut in l. fin. tit. 16. 6. *Part.*

(4) *De los Guardadores.* Idem in gerentibus pro tutore, vel curatore, ut notat Gloss. in dict. l. *pro officio* 20. *C. de admin. tutor.* de qua ista lex sumpta est, et adde l. fin. tit. 16. 6. *Partita.* Et cum istæ leges loquantur generaliter, procedent etiam in bonis dotalibus matris, vel aviæ tutricis, ut et latè comprobatur Socin. cons. 126. 1. vol. incipit *diligenter puncti narratione considerata*, et Decius cons. 349. col. fin. Et adde, idem esse in bonis administratoris Reipublicæ, ut notat Gloss. in l. fin. *C. de bonis debitor. civit.* lib. 11. et Joan. de Plat. in l. 2. *C. de jure Reipubl.* lib. 11. undè et bona magistratum erunt obligata pro eorum administrationibus, ut et tenet Alber. in dict. l. *pro officio.* Et an bona patris, qui administravit aliqua bona filie, relicta pro dote per avum maternum, sint tacitè obligata filie pro mala administratione, vide per Bald. novelum in suo tractatu *de dote*, fol. 47. col. 2. vers. *octavum speciale*, qui tenet, quod non, ex quo in talibus bonis pater non est legitimus administrator; et quia administravit, ut pater, non ut legitimus administrator: si tamen, secundum eum, pater crederet se etiam in his bonis legitimum administratorem, et ut talis administret; tunc ejus bona essent obligata, per id quod dixi in principio hujus gloss. Nota etiam, quòd bona tutoris, et curatoris dati ad litem, sunt tacitè obligata minoribus, ut est bonus text. neque alibi, secundum Bald. ibi, expressior invenitur, in l. *propetrandum* 13. §. fin. *C. de judic.* et idem Bald. in l. 2. *C. qui dari tutor. pos.* bona tamen procuratorum, vel actorum, non sunt tacitè hypothecata, ut in dict. §. fin. et ibi etiam notat Bald. bona etiam fidejussorum, et hæredum tutoris, sunt obligata minori, vel ejus hæredi: vide l. fin. tit. 16. 6. *Part.* et quæ ibi dixi. Sed quid de bonis curatoris furiosi, vel prodigi? an sint tacitè hypothecata? Videtur, quòd non, per text. in l. *de creationibus* 27. *C. de episcop. audient.*, ubi lex vult, quòd talis curator expressè obliget bona sua, et sic innuit, quòd non sunt tacitè obligata, facit etiam l. *et mulieri* 15. §. 1. *D. de curator. furios.* et l. 2. *D. de eo qui pro tutor.* et l. final. §. *sed cum antiquitas* 4. *C. de curator. furios.* facit etiam pro hoc ista lex Partitarum, cum dicit: *Guardadores de los huerfanos*, et sic, quòd noluit idem esse in aliis curatoribus. Sed in contrarium facit, quia etiam contra curatorem adulti est hoc privilegium tacitæ hypothecæ, ut hic, et in dict. l. *pro officio*; et cum idem privilegium extendatur contra protutorem, eadem ratione videtur extendi contra eum, qui ut curator gerit, cum sit eadem ratio, argum. l. *si libellum* 1. *C. de divers. rescript.* et in hanc sententiam inclinatur Dinus relatus ibi ab Alberico, in l. *idem privilegium*, *D. de privil. creditor.* ubi, et subdit, quòd eadem ratione videtur idem in omnibus aliis, qui per alios reguntur, et gubernantur, cum plenam administrationem dicantur habere; ut in l. *inter bonorum* 48. *D. de admin. tutor.* Ad hoc etiam gloss. notabilis in l. 2. *C. de curator. furios.* quòd omnia privilegia concessa minoribus extenduntur etiam ad furiosos, et mente captos. Et ad dictam l. *de creationibus* potest dici, quòd sit speciale in illa cura,

Tom. II.

LEY XXIV.

Como los bienes del padre son obligados en peños al fijo, fasta en aquello que le malmetio de lo suyo; maguer non fuessen obligados por palabra.

Bienes han apartados los fijos, que son suyos (1) propriamente, que los han de parte de su madre (2). E como quier que tales bienes como estos deuen ser en poder del pa-

ut sine expressa obligatione bonorum curator non possit administrare, licet in aliis curis tacita hypotheca sufficiebat; in illa tamen non sufficeret: ita respondetur ex mente Bald. in l. *non aliter*, col. 2. *D. de adoption.* et istam partem velut æquiores, et justiores sequor: neque obstabit ista lex, quia cum furiosi æquiparentur minoribus, quod hic statuitur in minoribus, procedit etiam in furiosis, et aliis hujusmodi. Bona etiam prælati sunt tacitè obligata pro administratione rerum Ecclesiæ, ut in cap. *illud*, 12. quæstione 2. et cap. *lator*, 2. quæst. 7. notat Gloss. et ibi Abb. in cap. *ex litteris*, de pignor. Bald. in l. *si quis presbyter*, *C. de Episc. et Cleric.* in principio. Bona tamen magistratus, qui dedit tutorem pupillo, non sunt obligata ex quasi delicto, vel negligentia, text. est non alibi, secundum Bald. in l. 1. versic. *privilegium*, *D. de magistrat. conven.* et Gloss. allegat ad hoc illum text. in l. *si tu*, et collega, *C. de magistrat. conven.* Adverte etiam, quòd privilegium, quod habet pupillus in actione tutelæ, non transmittit ad hæredem, etiam ex se descendentem, Bart. per text. ibi in l. *non solum* 67. §. fin. *D. de ritu nupt.* et adde l. *ex pluribus* 42. et ibi notata, *D. de admin. tutor.* et l. *dabimus* 19. *D. de reb. auctor. jud. possid.* et Alberic. in dict. l. *pro officio* in principio. Et an è converso bona minoris sint tacitè obligata tutori, vel curatori pro alimentis vel aliis necessariis expensis, vide per Alberic. in dict. l. *pro officio* concludentem, quòd non, cum hoc jure non reperiat expressum: si tamen debitum sit liquidum, habebit tutor retentionem bonorum, secundum eum.

(5) *Desde el dia que començaron.* Id est, ex eo tempore, quo coperunt esse tutores, vel curatores: et sic approbatur hic prima opinio Gloss. posita in dicta l. *pro officio*, et reprobat secundum opinio ibi posita in gloss. 1. et cui actioni personali accedat tunc ista tacita hypotheca, declarat ibi plenè Salicet.

(6) *Resciben el derecho del Rey.* Adde l. *semper* 5. §. *conductores* 10. *D. de jure immunit.* et infra eod. l. 25.

LEX XXIV.

Licet pater in bonis filii adventitiis habeat administrationem, et usumfructum: si tamen ea alienet, remanent post ejus obitum sua bona tacitè obligata, quibus non sufficientibus, aget filius contra quemlibet detentorem bonorum patris, nisi fuerit patris hæres, quia tunc tenetur, quæ pater fecerit servare. Hoc dicit.

(1) *Suyos.* Adde l. 1. *C. de bonis matern.* et l. *cum oportet* 6. *C. de bonis quæ liber.* et l. 5. tit. 17. 4. *Part.*

(2) *De parte de su madre.* Vel de extranei liberalitate, vel laboribus suis, ut in dict. l. 5. tit. 17. 4. *Part.* Dicitur etiam adventitium, id, quod pater promittit filio benemerito, et obligatur pater ex tali promissione, vide per Bart. in l. *si tibi decem*, §. *si pactus*, *D. de pactis.* Et hærelitas proveniens nepoti ex filio emancipato, dicitur adventitia quoad avum etiam paternum, Gloss. in l. *si putas*, *C. de petit. hæred.* Et quod immediatè advocatur à matre, et transit in filios, licet mediante contractu paterno, dicitur etiam adventitium, vide per Bald. in l. 1. col. 2. *C. de inoffic. dotib.*

Tuttt

dre (3), e puede esquilmar los frutos (4) dellos, con todo esso, non los deve enagenar en ninguna manera (5). E si por aventura los enagenasse, fincarian por ende obligados, e empeñados al fijo (6) los bienes del padre, despues de su muerte (7), fasta que rescebiesse entrega dellos, de aquello que el padre le

ouiesse enagenado, o malmetido. E si por aventura, en los bienes del padre non se pudiesse entregar, porque fuessen tan pocos (8), que non compliessen, o que los ouiesse el padre embargados, o mal parados en alguna manera; entonce (9) pueden demandar sus bienes a quien quier que los fallen, e deven-

(3) *En poder del padre.* Vide in dict. l. 5. tit. 17. 4. Part.

(4) *Los frutos.* Vide in dict. l. 5. et quæ ibi dixi.

(5) *En ninguna manera.* Limita, nisi alienet propter solutionem æris alieni, vel pro solutione legatorum, vel quando res sunt damnosæ, et onerosæ hæreditati, ut in l. fin. §. *sin autem æs alienum* 4. et in §. *ipsum autem filium* 5. C. de bonis quæ liber. Et in casibus sic permissis, poterit pater vendere res filii sine decreto iudicis, seu aliàs alienare; licet in tutore requiratur decretum iudicis: neque enim absurdum est, si patria potestas, quæ naturalis est, et primitiva, plùs possit, quàm tutoris potestas: ita tenet Azo C. de bonis quæ liber. in summa, col. fin. versic. *et pro conservatione.*

(6) *Empeñados al fijo.* Ut rem à patre alienatam, vel ejus pretium consequatur, ut notat Azo. C. de bonis quæ liber. in summa, et gloss. 1. in l. *cum oportet*, §. *non autem*, eod. tit. Et nota, quòd in casu illicitæ alienationis bona patris sunt obligata, etiam à principio gerendæ administrationis; et sic, si pater antea quàm alienaret bona adventitia filii, contraxit debita cum hypotheca, filius erit potior, et præferetur creditoribus: ita declarant Bald. et Paul. per text. ibi in l. *cum oportet* 6. §. fin. C. de bonis quæ liber.

(7) *Despues de su muerte.* Non intelligas, hypothecam istam nasci post mortem; quia nascitur à principio, ut dixi in gloss. præcedenti, et habetur in dicta l. *cum oportet*, §. final. sed quoad ejus exercitium datur post mortem patris, quia antea filius erat impeditus agere: undè idem esset si filius per emancipationem, vel aliàs liberaretur à patris potestate.

(8) *Tan pocos.* Licet ergò aliqua remaneant bona patris, si non sufficiant, poterit agi actione reali.

(9) *Entonce.* Sentit ista lex, quòd si essent bona patris, ex quibus solvi posset filio pretium rei suæ, quam pater alienavit, quòd non possit agere actione reali contra eos, qui à patre titulo emptionis, seu alio habuerunt; quod videtur durum, et contra l. 1. C. de bonis matern. et l. fin. §. *ipsum autem filium* 5. C. de bonis quæ liber. undè videtur dicendum, quòd hæc lex non corrigat jura antiqua, neque velit filio (cujus res est illicitè alienata per patrem) tollere rei vindicationem contra possessores; imò quòd ista lex debeat intelligi, et limitari, quando filius elegerit viam agendi ad pretium rei suæ, ut sic agat contra hæredes patris, et etiam hypothecaria contra possessores bonorum patris. Si tamen filius hanc viam nolit eligere, sed vellet agere actione reali contra possessores bonorum suorum, quæ pater alienavit, quòd nihilominus possit, dato quòd ex bonis patris posset consequi pretium rerum alienatarum. Vel dic, quòd in casibus, in quibus pater potest alienare, ut dixi superius, valet alienatio, et tuti erunt tunc possessores; si tamen pater non convertit pretium in commodum filii, tunc prius debet agere filius contra bona patris; et si ista non sufficiant, tunc agere posset contra possessores bonorum; et quòd ita intelligatur ista lex. Sed huic positioni obstat, quia lex ista, ut patet ex ejus verbis, loquitur in casu, in quo non fuit licita alienatio. Item quia tali casu non videtur agi posse actione reali contra possessores bonorum, ex eo quòd pretium per patrem non fuit conversum in utilitatem filii: hoc enim non debet esse periculo, neque damno emptorum, qui in casu licito emerunt, argum. l. fin. D. de exercitor. et l. sicut 8. §. *illud videamus* 8. D. quibus mod. pignus, vel hypot. solo. et ex notatis per Bart. in l. alio, column. fin. versic. *quæro quid si dicitur*, D. de alim. et cibis. legat. et ejus etiam, quod notat Bart. in authent. *hoc jus por-*

rectum, vers. *quæro dicitur hic*, C. de Sacros. Eccles. Licet in contrarium facit, quod notat Alber. in l. fin. §. *et si præfatam*, C. de jure delib. ubi dicit, quòd si hæres, qui vendidit res hæreditarias pro solvendis legatis, vel debitis, pretium in usus suos convertit, quòd non erunt tuti emptores, per text. ibi in versic. *si vero ibi quarum pretia*, etc. et idem ibi per Bald. post Oldral. col. fin. quem vide, et videas bonum text. et ibi Alber. et Bald. in l. *magis puto*, §. *non passim*, versic. *ne tamen*, D. de rebus eor. quæ conferunt ad licentias regias, quæ dantur ad alienandum bona majoriæ cum subrogatione aliorum bonorum. Vel potest dici, quòd ista lex intelligatur, quando res alienatæ per patrem consistebant in pondere, numero, vel mensura, ita quòd in suo genere recipiebant functionem; ut tunc patre existente solvendo, non possit filius agere adversus emptores, et possessores talium rerum à patre alienatarum: si verò res alienatæ sint tales, quæ in suo genere non recipiant functionem; tunc quia sequeretur absurditas, et inconveniens, quòd unum pro alio contra voluntatem filii, cujus res erant, solveretur, filius posset agere actione reali contra possessores bonorum, nulla facta discussione in bonis patris. Et comprobatur iste intellectus, seu istud dictum, ex notatis per Angel. authent. *de restit.* in vers. *ex illo suppleri*, collat. 8. cujus verba, quia non ita ad manum habebis librus illum Angeli, hic inserui, quæ sunt talia: Nota diligenter istum text. quod ille, qui rogatus est de restituendo quidquid ex hæreditate supererit, quod si alienat tres partes, et aliquid tangit de quarta, vel etiam alienat totam quartam; quod ita demùm fideicommissarius potest agere contra possessores illius quartæ, si rogatus de restituendo non habet de patrimonio suo tantum, quod fideicommissario ex patrimonio hæredis satisfieri possit; et iste text. videtur singulariter limitare l. fin. §. *sed quia*, C. communia de legat. quæ dicit, quod res, quæ subjacent restitutioni ex voluntate defuncti in conditionis eventum, si alienantur per hæredem, possunt vindicari, existente conditione, per fideicommissarium; nam istud est verum, quando rogatus de restituendo non habet de patrimonio suo tantum, quod satisfacere possit fideicommissario pro his, quæ alienavit. Per hanc litteram, quod an sit verum cogitabis: quia videtur debere dici contrarium, sive habeat, sive non: ratio, quia si diceremus, quod posset hæres satisfacere de suo patrimonio, jam posset fideicommissario, qui est creditor, solvi aliud pro alio; cum fideicommissario debeat species per testatorem relicta in conditionis eventum, et secundum hoc, posset hæres dare aliam speciem in recompensationem illius, vel æstimationem, quod videtur absurdum, ut in l. 2. D. *si cert. pet.* et ad istum §. posset responderi, quod res alienatæ per hæredem consistebant in pondere, vel mensura, ita quod in suo genere recipiebant functionem, et ideo devenitur ad determinationem istius §. sed ubi non recipiunt functionem in suo genere, tunc non sequitur absurditas prædicta, et fideicommissarius res alienatas vindicare poterit, etiamsi hæres habeat, undè satisfacere possit: hæc Angelus. Vel dic, quod quando pater recepit res matris dotales æstimatas, procedat, quod in ista lege dicitur, quod non admittatur filius ad res vindicandas, si alienatæ fuerunt per patrem; nisi in subsidium, patre non existente solvendo, ut in l. *in rebus* 30. in principio, et ibi Gloss. in verbo *æstimatæ*, C. de jure dot. et quod in isto casu procedat, quod hic dicitur; secus tamen esset, quando res dotalis non fuit æstimata. Et ut reducatur ista lex ad jura communia, ita quod non corrigatur, et ut evitetur absurditas, tenendi videntur isti primus, et tertius, et quartus intellectus; licet videantur aliquatenus divinatorii. Et ista lex facit ad quæstionem, quod si pater ex pecunia filiorum primæ uxoris

los cobrar. E esto se entiende, quando non quisieren heredar, nin aver parte en los bienes del padre: Ca si quisiessen heredar en ellos, entonce (10) non podrian demandar los sus bienes propios, a aquellos a quien los ouiesse el padre enagenado, segund que es dicho: porque todos los pleytos derechos (11) que el padre ouiesse fechos, serian tenudos de guardar, e de non venir contra ellos, despues que fuessen herederos.

emit prædia, de quibus postea fecit majoratum in filiam secundæ uxoris, quod tenebit majoria, et tantum debetur filiis primi matrimonii pecunia; ad quod etiam facit, quod notat Bald. in §. pen. column. 4. de his qui feud. dare poss. ibi, et nota, quod in feudis non refert cujus pecunia, etc. vide ibi. Et an in casibus, in quibus patre existente solvendo non possit agi contra possessores bonorum, requiratur, quod filius faciat fieri excussionem in bonis patris, antequam agat contra possessores rerum alienatarum? Vide quod in simili dicit Paul. de Cast. in l. fin. in principio, D. de eo, per quem factum erit, super text. in verbo solvendo non fuerit, ubi dicit, quod ubi à lege non datur forma contra quem ex his prius teneatur agere, quod tunc sufficiat agenti scire, illum non esse solvendo, narraudo id in litello, et fidem facere, quod ille non est solvendo, et sufficet.

(10) Entonce. Adde l. cum à matre 14. cum Gloss. ibi, C. de rei vind. et quid si filii faciant inventarium? Vide Gloss. in l. fin. §. in computatione, C. de jure delib. et ibi eleganter per Alber. Bald. et Alex. Et intellige istam legem, et similes, quando factum patris defuncti esset obligatorium, ex quo contra defunctum posset competere actio, vel exceptio; nam aliàs posset hæres contravenire, ut dicit gloss. notabilis, et ibi Bart. in l. Lucius, D. solut. matrim. Et quid si pater alienaret bona subjecta restitutioni, velati bona majoriæ, vel feudalia? an filius hæres patris possit contravenire, et illa petere? Ang. in l. filiusfamilias, §. cum pater, D. de legat. 1. dicit, quod res subiacens restitutioni, ex eo quod est alienari prohibita, si alienetur contra prohibitionem testatoris, non poterit revocari per hæredem: quod tamen limitat, et intelligit, nisi hæres fuerit institutus solum in sua legitima; quia tunc, secundum eum, revocat rem alienatam, cum debeat habere legitimam sine omni gravamine, l. quoniam prioribus 32. C. de inoffic. testam. conjuncta dict. l. cum à matre; de quo tamen ultimo dic, ut plenius per Gloss. in dict. l. cum à matre, et Alber. et Alex. in dict. §. in computatione: et contra id, quod primo loco dicit Ang. facit l. 1. et 2. C. si quid in fraud. patron. per quas leges Bart. in l. 2. C. de inoffic. donat. dicit, quod quando hæres non habet à defuncto illud, quod necesse sibi habet relinquere, potest tunc venire contra factum defuncti: facit etiam gloss. notabilis in cap. 1. §. hoc quoque, super verb. investire, de success. feudi, quod in feud. paterno, quod filius non habet à patre, sed à genitoribus, non tenetur stare facto defuncti, cujus hæres est: et ibi videas per Andr. de Iser. et in cap. 1. ad fin. qui success. teneant. et in cap. 1. an agnatus, vel filius, et vide etiam quæ tradit Jaso in consil. 56. 3. volum. Sed nihilominus tenendum videtur, quod filius, qui adivit hæreditatem patris, non possit revocare rem à patre alienatam de bonis feudalibus, vel majoriæ, vel aliàs restitutioni subjectis: relevabitur tamen conficiendo inventarium, ut non obligetur ultra vires hæreditarias ad standum facto defuncti, ut in dict. §. in computatione, et tenet Bald. in l. qui se patris, column. 6. C. unde liber. Si verò non fecit inventarium, excludetur filius hæres universalis in totum, ac si pater vendidisset fundum filii non prohibitum alienari à Principe, vel testatore, neque aliàs subjectum restitutioni, secundum Bald. ibidem in principio column. 7. Si verò filius esset pro parte hæres, pro ea

Tom. II.

LEY XXV.

Como la cosa comprada de los bienes del huérfano, deve ser obligada a el; e los bienes de aquellos que han a dar pecho, o renta al Rey, son obligados a ella.

Comprada seyendo alguna cosa de los bienes de algund huérfano menor de catorze años, aquella cosa siempre finca obligada (1) al huérfano, fasta que cobre aquel precio, por que la compro. Otrosi dezimos, que si alguno fuere tenudo de dar algund tributo (2) al Rey,

parte repeletur à vendicando, ut in dict. l. cum à matre; non tenebitur tamen, si fecit inventarium, ultra vires hæreditarias, ut plenè declarant Bald. et alii, in dicto §. in computatione: vide ibi per eos, et adde ad prædicta Decium consilio 185. col. 3. vers. ad abundantem tamen cautelam, et poteris in ista materia inducere bonum text. cum Gloss. ibi in l. si patronus 3. in princ. D. si quid in fraud. patron. quod pro parte hæres, si non fecit inventarium, repellatur etiam pro ea parte, qua non est hæres: sed tutius est dicere, quod tunc à vendicando tantum repellatur pro parte; et si factum inventario hæreditas in nullo sit solvendo, in nullo excludetur à vendicando. Et tenendum est menti unum, quod pulchrè dicit Alber. in dict. §. in computatione, column. penult. versic. si autem emptor, quod si interest filii, habere fundum venditum à patre, propter interesse affectionis, ut quia fuit progenitorum, ut in l. si in emptionem 35. D. de minor. quod tunc factum inventario, non debet repelli filius hæres à vendicando, quia non debet sentire damnum propter inventarium; sed tenebitur emptori de evictione, licet habeat solum debitum bonorum subsidium, vel minus; sed non tenebitur ultra vires hæreditarias. Tenendum est semper menti hoc dictum propter auctoritatem Alber. et quia multotiens veniet in practica in bonis antiquæ majoriæ ad quæ habetur affectio; fortè tamen in practica non posset obtineri. Quid autem si pater non alienavit, sed consentit alienari? Vide Bald. in §. hoc quoque, column. fin. de success. feud. et D. de regul. jur. l. aliud 160.

(11) Pleytos derechos. Adde l. ea quæ à patre 7. C. de restit. milid. et l. venditrici 3. C. de rebus alien. non alien. et l. si ab eo 7. C. de liber. causa: et quando successor teneatur stare facto prædecessoris, vide per Albericum in l. digna vox, C. de legib.

LEX XXV.

Res ex pecunia pupilli comparata, est ei tacite donec pecunia sibi solvatur, obligata: idem de bonis tributarii, seu collectoris, aut arrendatoris jurium Regis; bona tamen dotalia, aut propria uxoris ejus, non sunt ob hoc obligata Regi. Hoc dicit.

(1) Finca obligada. Adde l. idemque 7. D. qui potior. in pign. hab. et Gloss. in l. quamvis, C. de pignor. et l. 3. in princ. D. de rebus eorum, ubi quod et hoc procedit etiam, si ex pecunia unius pupilli ematur pro altero pupillo: et adde quæ dixi in l. 49. titul. 5. ead. Partita.

(2) Tributo. Adde l. 1. C. si propter public. pensitat. et l. 1. C. in quibus causis pignus, vel hypot. tacit. contr. et approbatur hic opinio Jacob. de Raven. dicentis, omnia bona, et non tantum prædium tributarium esse obligata; et reprobat opinionem Petri intelligentis de solo prædio tributario, prout refert Albericus in dict. l. 1. Et adverte, quia Alber. in l. 2. ejusd. tit. videtur intelligere hoc, quando tributa debentur ratione rei; secus dicit de collectis, et oneribus, quæ imponuntur personæ pro rebus. Sed cum ista lex Partitarum indistinctè loquatur, videtur indistinctè intelligenda, qualitercumquè tributum debeatur Regi: et facit pro hoc, quia ut dicit Joan. de Plat. in l. 1. C. de

Tutt 2