

tiendas de los omes, para librarlas. E bien assi como es en poder dellos, quando los escogen, de non tomar este oficio, si non quisieren; otrosi despues que lo ouieren recebido, son tenudos de librarlos, maguer non quieran. E porende dizimos, que quando algunas de las partes viniere delante del Juez ordinario, e dixere, que los auenidores le aluengan el pleyto, e non lo quieren librar, podiendolo fazer; que estonce deue el Ordinario embiar por ellos, e ponerles plazo, a que lo libren. E si ellos fuessentan porfiados, que non lo quisiessen fazer, deuenlos despues apremiar, teniendolos encerrados (2) en vna casa, fasta que delibren aquel pleyto. Pero si acaesciesse que los auenidores fuessen eguales, assi como dos, o quatro, e los vnos quisiessen dar vn juyzio, e los otros otro, seyendo tantos los de la vna parte, como los de la otra; estonce dezimos (3), que deuen los Juezes ordinarios apremiar tambien a las partes (4), como a los auenidores, que tomen un home bueno (5), que sea comunal, en querer el derecho para ambas las partes, e mandarles (6), que se acuerden en vno para librar aquel pleyto. E si por auentura non se acordaren, lo que judgare la mayor (7) parte, aquello deue valer.

(a) L. 13, tit. 1, lib. 2 del F. J. — L. 2, tit. 7, lib. 1 del F. R. — L. 4, tit. 17, lib. 11 de la N. R.

LEX XXIX.—Non cogitur arbiter acceptare arbitrium. Si tamen suscipiat, cogitur per iudicem ordinarium pronuntiare, etiam includendo eum, donec pronuntiet. Si tamen sunt arbitri pares, et discordes, potest ordinarius compellere tam partes, quam arbitros, ad unum alium eligendum; et eis cum electo pronuntiantibus, statuer sententia maioris partis. Hoc dicit.

(1) *De su grado.* Vide quæ dixi suprà 1. 26.

(2) *Teniendolos encerrados.* Nota bonum modum compulsionis, ut arbitri ferant sententiam: et adde Bald. in cap. *cum speciali* 61. *de appell.* col. 2. ubi dicit, quod potest eos cogere, dene gando cibum donec concordent, vel aligant tertium: adde Alberic. in l. *si in tres*, D. eod.

(3) *Estonce dezimos.* Nam antequam constet de discordia, non potest eligi iste tertius. Vide Alexandr. consil. 124. col. fin. vol. 2. et Dec. cons. 450. col. pen.

(4) *Tambien a las partes.* Sentit ista lex, quod electio tertii, qui assumitur propter arbitrorum discordiam, pertinet non solum ad arbitros, ut habetur suprà eod. l. 26. sed etiam ad partes; sed contrarium videtur dicere dicta l. 26. et l. *item si unus* 17. §. *principaliter* 6. D. *de receptis, qui arbit.* bene tamen est verum, quod si arbitri discordant in electione tertii, quia unus eligeret unum, et alius alium, nec vellent concordare: quod iudex tunc posset eligere tertium: et in electione potius debet sequi voluntatem partium, quam arbitrorum, secundum Alber. post Guid. de Suza, in dicto §. *principaliter*: et ad istam legem potest dici, quod hic non dicitur, quod partium sit electio tertii, sed quod compellantur per iudicem, ut recipiant electum ab arbitris. Et erit hæc lex, secundum istum intellectum, contra dictum Specul. tit. *de arbitro*, §. fin. col. 7. vers. *sed qui si arbitri*, ubi dixit, quod si partes nolunt: quod arbitri pronuntient cum tertio per eos electo, sed volunt, quod eligant alium, quod arbitri facere nolunt; quod non poterunt invitari partibus, cum illo pronuntiare, dicens, quod cum nemo cogatur transigere, vel pacisci; ergo nec litigatores coguntur consentire in istum tertium. Et fortè dictum Specul. procederet, quando assignaretur causa probabilis à partibus, cur nolint recipere istum tertium: si verò talis causa cessaret, procederet quod dicitur in ista lege, et patet ex ea cum dicit: *Que tomen un home bueno, que sea comunal en querer el derecho para ambas las partes.*

(5) *Un ome bueno.* Sed an quod hic dicitur de ista electione tertii, procedat in arbitratoribus; ut si duo arbitratores discor-

dent in ferenda sententia, possint, et cogantur eligere tertium? Bald. not. in cap. 1. col. fin. *de investitura in mari facta*, dicit, quod de facto cum casus accidisset, per quosdam sapientes fuit responsum, quod non: quia arbitratores rediguntur ad instar proxenatarum, ut in l. *Pomponius* 13. §. *recepisse* 2. D. *de recept. qui arbit.* et certum est, quod in proxenetis non est tractandum de electione tertii. Et Bald. dicit se credere eos prudenter dixisse; et dictum Bald. sequitur Abb. in cap. fin. *de re judic.* et in cap. *suspicionis, de off. delegat.* Et certè æquitas hoc multum dicat, quia partes confidentes de arbitratoribus per eos electis, dederunt potestatem amicabiliter componendi, auferendo, si e set necesse, de iure unius, et dando alteri; et fortè in tertio electo non haberent talem confidentiam. Iste tamen titulus, et leges in eo contentæ loquuntur tam de arbitris, quam de arbitratoribus, et ubi est differentia, ipsæ leges hoc dicunt; unde cum hæc lex loquatur indistinctè, fortè etiam procederet in arbitratoribus: et quia ubi non reperitur differentia in iure expressa inter arbitrum, et arbitratores, statutum in arbitro procedit in arbitratore, ut dixit Abb. in cap. penult. *de arbit.* et in cap. *quintavallis, de iurejur.* nam arbitrator arbiter dicitur, ut in l. *societatem* 76. §. *arbitrorum*, D. *pro socio*: et quia ut hic dicitur, tertius qui debet eligi, debet esse communis amicis partibus. Cogita, et vide Barb. in dicto cap. *suspicionis*, ubi tenet contra istud dictum Bald.

(6) *E mandarles.* Ex hoc videtur, quod iste tertius poterit cogi per iudicem, ut arbitretur; et ita tenet Glos. in dicto §. *principaliter*, et ibi Bart. licet contrarium tenent Jacob. de Rav. et Alberic. ibi post eum.

(7) *Que judgare la mayor.* Non ergo statuer solo dicto huius tertii; imò si duò primi sunt in concordia, eorum sententia prævalebit: et ita tenet Alberic. post Franc. Ac. in dicto §. *principaliter*; et idem tenet ibi Bald. qui dicit, quod si omnes essent discordes, staretur sententiæ huius tertii, ut et Glos. voluit ibi, et probat text. ibi, cum dixit, *cujus auctoritati pareatur*. Ista tamen nostra lex hoc non dicit, sed exigit concordiam in maiori parte: unde fortè non staretur dicto tertii, omnibus discordantibus, quæ et fuit opinio aliquorum, prout refert Alberic. in dicto §. *principaliter*, et tenet Bald. per text. ibi, in cap. *cum speciali*, col. 1. *de appel.* et Lanfran. de Orian. in tract. *de arbit.* §. charta, col. 3. ubi dicit, ita communiter servari. Et an iste tertius sit arbiter, et committatur poena non parendo ejus sententiæ; vide Bart. Bald. et Alberic. ibi: et crederem committi poenam, præsertim recepta opinione, quod alius ex compromissariis debet concurrere in ejus sententia: et vide Bald. notabiliter in l. 1. column. 1. C. *de his que poenæ nomine*, et Marian. Socin. consil. 54. in prima parte.

LEY XXX.—Por que razones non deuen ser apremiados los Juezes de auenencia, para librar los pleytos que les metieren en mano, si non quisieren (a).

Razones ciertas pusieron los Sabios antiguos, que escusan derechamente a los auenidores, de non librar los pleytos que rescibieron en su mano, si non quisieren. E son estas: si los contendores, despues que ouiesen metido el pleyto en mano dellos, començassen aquel mismo pleyto antel Juez ordinario (1) por demanda e por respuesta. Ca si ellos quisiessen tornar despues a juyzio de los auenidores, non los pueden apremiar de oyrlo, si non quisieren. Esso mismo dezimos que seria, si despues que el pleyto ouiesen metido en manos de vnos auenidores, lo metiessen en mano de otros. Ca estonce, maguer que quisiessen tornar a los primeros, non han porque oyr el pleyto, si non quisieren, nin los deue apremiar, que lo oyan. Pero si una de las partes, despues que ouiesen metido el pleyto en mano de auenidores, mouiesse aquel mismo pleyto en juyzio delante el Ordinario contra voluntad de la otra, caería porende en la pena (2), que fuesse puesta sobre aquel pleyto, quando lo metieron en mano de los aue-

nidores. E non deuen despues ser apremiados de librarlo. E aun dezimos, que si las partes, o alguna dellas, denostassen (3), o maltraxessen a los auenidores, que non deuen ser apremiados despues, de los oyr, maguer se arrepintiesen, e les quisiessen despues fazer emienda. Esso mismo dezimos que deue ser guardado, quando alguno de los auenidores ouiesse de yr en romeria, o en mandaderia del Rey, o de su Concejo; o si ouiesse de veer alguna cosa de su fazienda (4), que non pudiesse escusarlo; o le acaesciesse enfermedad, o otro gran embargo, por que non pudiesse entender en aquel pleyto. Ca por qualquier destas razones que mostrasse el Juez de auenencia, deue ser escusado; de manera que non lo deuen apremiar, de yr adelante por el pleyto que recibiera en su mano, si non quisiere.

(a) L. 13, tit. 1, lib. 2 del F. J. — L. 2, tit. 7, lib. 1 del F. R. — L. 4, tit. 17, lib. 11 de la N. R.

LEX XXX.—Si partes dimisso arbitro vadant ad iudicem ordinarium super eadem causa, vel assumunt alium arbitrum, si postea revertantur ad primum arbitrum, non cogitur pronuntiare: item si una partium, dimisso arbitro, iuit ad iudicem contra voluntatem alterius partis, incidit in poenam, et primus arbiter amplius non cogetur. Idem si partes, aut altera earum vituperent eum. Idem si est Romipeta, aut vadit in legationem universitatis, vel Regis, seu causa infirmitatis, seu ob propria negotia, vel magno impedimento occupatur. Hoc dicit. Habuit ortum à l. *licet autem* Prætor 13. D. *de receptis, qui arbitrium*, juncta l. *item si unus* 17. §. 1. eod. tit.

(1) *Ante el Juez ordinario.* Concordat l. *sed si in servum* 9. §. fin. cum l. sequent. et l. *litigatores* 11. D. *de recept. qui arbit.*

(2) *Caeria por ende en la pena.* Concordat l. *si quis rem* 30. D. *de recept. qui arbit.* Sed an hoc, quod hic, et ibi dicitur, procedat in arbitratore? Bald. in l. *si quis rem* dicit, quod non: cum arbitramentum sit quedam transactio, in qua non admittitur poenitentia, l. *quavis* D. *de transac.* et idem tenet Angel. in l. *qui fidem*, D. eod. ubi Paul. distinguit, quod si non fuit oppositum de pendentia compromissi in arbitratorem, sit idem in arbitro, quod in arbitratore: si verò fuit oppositum, tunc procedat dictum Bald. et Angel. Vide Lanfran. de Orian. in tractat. *de arbit.* fol. 8. col. 1. ubi vult, quod nihil in hoc sit differentia inter arbitrum, et arbitratorem, per fundamenta, quæ ibi poteris videre: et fortè ista est verior opinio, cum hæc lex non distinguat inter arbitrum, et arbitratorem; et ante arbitramentum prolatum, non potest dici transactio.

(3) *Denostassen.* Erit tamen causa cognita, ut in l. *sed si in servum* 9. §. fin. ubi Gloss. D. *de recept. qui arbit.* et vide Glos. in l. *item si unus* 17. §. 1. eod. tit. et melius per Alberic. ibi. Et nota hic, quod si arbitrum infamaverunt, nullo tempore tenetur eos recipere arbiter. Quid tamen si arbiter sua culpa fuit ab eis infamatus? numquid tunc erit excusatus? Alberic. dicit, quod non in l. *licet* 15. D. *de recept. qui arbit.* argum. l. *si merces* 25. §. *culpæ* 4. D. *locati*: et ibidem dicit, quod si unus solus ex litigatoribus arbitrum infamavit, adhuc poterit cogi iudicare ad petitionem alterius; ista tamen lex dicit contrarium, ibi: *O alguna dellas.* Fortè procederet dictum Alberic. quando malitiosè, et data opera unus ex litigantibus, causa subterfugiendi arbitrium, diffamaret arbitrum, et sic limitatur ista lex.

(4) *Alguna cosa de su fazienda.* L. *licet* 13. D. *de recept. qui arbit.* et l. *aut*, D. eod.

LEY XXXI.—Por que razones pueden vedar a los Juezes de auenencia, que non se entremetan de los pleytos que les metieren en mano, maguer ellos los quisiessen librar (a).

Enemistad (1) es cosa de que se deuen todos rezelar. E porende, quando alguno de los auenidores se descubriesse (2) por enemigo de alguna de las partes, despues

que el pleyto fuesse metido en su mano, puede e deuele afrontar ante omes buenos, que non se trabaje de yr adelante por aquel pleyto, porque lo ha por sospechoso: por la razon que de suso diximos. E si por auentura el non lo quisiessse dexar por esso, la parte que se tenia del, lo deue mostrar al Juez ordinario. E el, despues que esto le fuere aueriguado, deue vedar al auenidor, que de alli adelante non se entremeta de aquel pleyto. Esso mismo dezimos, que deue fazer la parte que ouiere sospecha de los auenidores, por precio, o por don (3), que dize que la otra parte les ha dado, o prometido. E si el auenidor fuesse tan porfiado, que despues que el Juez ordinario le vedasse de oyr este pleyto, non lo dexasse por esso; dezimos, que juyzio, o mandamiento, que el fiziesse despues en razon deste pleyto, que non deue ualer (4). E porende, la parte que non lo obedeciesse, non deue caer en pena por esso.

(a) L. 6, tit. 2, lib. 11 de la N. R.

LEX XXXI.—Si arbiter propter novas inimicitias detectas fuerit recusatus, his coram ordinario iudice probatis, et per eum pronuntiare vetitus, sententiando nihil agit; nec committitur poena contra non obtemperantem. Idem est, si ob gratiam, donum, aut promissum partis recusetur. Hoc dicit. Concordat l. *non distinguemus*, §. *cum quidam*, D. *de recept. qui arbit.*

(1) *Enemistad.* Vide dictam l. *non distinguemus* 32. §. *cum quidam* 14. D. *de recept. qui arbit.*

(2) *Se descubriesse.* Et sic vult, quod etiam si essent inimicitia ante compromissum, procedat quod hic dicitur, si fuerunt ignorata: facit l. *prætor* 13. §. penult. D. *de vacat. muner.* et idem dicit Alberic. post Guid. de Suz. in dicto §. *cum quidam*: et quid si talis inimicitia veniat ex culpa partis: vide Bart. ibi.

(3) *Por precio o por don.* Adde l. *sed et si in servum* 9. §. *sunt et alii* 3. et ibi Glos. D. *de recept. qui arbit.* et ista lex ampliat dispositionem illius §. ut tunc nec volens sententiam dicat, si pars hoc petat: potest tamen arbiter recipere pecuniam, ut det sententiam, ut in l. 3. §. *ait prætor* 2. D. eod. si recipit pro salario, ut ibi dicit Alberic. Vide l. *in sacris* 12. §. 1. C. *de proxim. sacrar. scripior.* lib. 12. vide Bald. in l. 2. C. *de sentent. ex peric. recit.*

(4) *Non deue valer.* Pondera istud verbum: nam in dicto §. *cum quidam*, l. 1. *non distinguemus* 32. non dicitur, quod sententia non valeat; sed quod per exceptionem doli liberabitur à poena: imò videtur ibi esse casus, quod licet arbiter recusetur, sententia post recusationem latam tenet; licet competat exceptio doli contra illam; et ita allegat illum textum Abb. in cap. *non sine*, column. 4. *de arbit.* Dic ergo, quod si practica huius legis servetur, et recusans arbitrum, adeat iudicem ordinarium, modo de quo hic, qui prohibeat arbitro sententiam dicere; quod tunc sententia non tenebit, et pars erit tuta à petitione poenæ, licet nullam exceptionem doli opponat contra sententiam. Si verò ordinarius ad hoc non adeatur, sed tantum arbiter recusetur, tunc procedet, quod habetur in dicto §. *cum quidam*, et quod Abb. dicit in dicto cap. *non sine*; vel potest dici, quod istum verbum, *non deue valer*, intelligatur exceptione doli opposita, ut in dicto §. *cum quidam*, et istud fortè verius: et adde l. 17. ad fin. tit. 25. ead. Partit.

LEY XXXII.—Que es lo que deuen guardar, e fazer los Auenidores, quando quieren dar juyzio (a).

Otorgan poder las partes a los auenidores, quando meten su pleyto en mano dellos, que maguer non se acertassen todos en uno, quando quisiessen dar juyzio, los que y fuessen, lo pudiesen fazer (1). Estonce dezimos, que en aquella manera que les fue otorgado de las partes, el poder de librar el pleyto, que assi deuen vsar dello, e non en otra manera. Mas si a la sazón que el pleyto metieron en su mano, non lo dixeren; dezi-



mos, que todos los auenidores deuen y ser, quando ouieren a dar el juyzio, e lo que dixeran todos a aquella sazón, o la mayor partida dellos, esso deue valer. E si estonce (2) todos non fuessen y presentes, el juyzio que diessen non seria valedero; maguer fuessen mas, e mejores, que los otros, que non se ouiesen y acertado. E esto touieron por bien los Sabios antiguos, por esta razon. Porque pues que en mano de todos fue puesto el pleyto simplemente, el sentido de cada vno deue y ser mostrado, ante que y den su juyzio. Porque, por auentura, tales razones pudieran y auer dicho, si ouiesen estado presentes, que por ellas seria dada la sentencia de otra manera. E otrosi dezimos, que se deuen guardar los Juezes de auenencia, de non dar juyzio en ninguno de aquellos dias, que son defendidos (3) de judgar (b), de que diximos en el Titulo de los Demandadores; si non fuesse por aquellas mismas razones, por que lo pueden fazer los Juezes ordinarios. Pero si los auenidores (4) fuessen en tal manera puestos de las partes, que ellos pudiessen librar todas las contiendas, que eran entre ellos por auenencia, en qualquier guisa que ellos touiesen por bien; estonce dezimos, que valdra su juyzio, maguer lo diessen en dia de los que son a los otros defendidos de judgar. E aun dezimos, que se deuen mucho guardar, que non se entremetan de librar otro pleyto (5), si non aquel que les fue encomendado. Fuera ende en razon de los frutos (6), o de la renta, que salio de aquella cosa, sobre que es la contienda entre las partes. Ca bien como ellos pueden dar juyzio sobre la cosa principal; otrosi lo pueden fazer en razon de los frutos, o de las otras cosas (7), que nascieron, o salieren della. Otrosi dezimos, que si muchos fueren los pleytos, o las contiendas, que son medidas en mano de los auenidores, que sobre cada vna dellas (8) deuen, e pueden dar su juyzio. Fuera ende, si a la sazón que el pleyto fue puesto en su mano, dixeron las partes, que todo lo librasen en un juyzio. Ca estonce non lo podrian fazer, si non en aquella guisa (9), que de comienço les fue otorgado, quando los escogieron.

(a) L. 13, tit. 1, lib. 2, del F. J. — L. 2, tit. 7, lib. 1 del F. R. — L. 38 de Toro. — L. 1, tit. 1; L. 7, tit. 19, lib. 10, y L. 4, tit. 17, lib. 11 de la N. R.

(b) Sobre dias feriados véanse nuestros notas á las LL. 33, 34 y 35, tit. 2 de esta Partida.

LEX XXXII.—Si plures sunt arbitri, omnes debent convenire, et sic vota sua explicare; et sententia, absente uno lata, licet per quamplures, et meliores proferatur, non tenet. Item arbitri non debent pronuntiare diebus feriatis, nisi sit de casibus, in quibus et iudex ordinarius posset; arbitratores tamen possunt pronuntiare etiam diebus feriatis. Et neque arbitri, nec arbitratores pronuntiare possunt de rebus aliis in compromisso non contentis; possunt tamen de fructibus rei, licet in compromisso non caveatur. Et si plures sint controversiæ, de quibus est compromissum, possunt de qualibet separatim pronuntiare, nisi in compromisso caveatur, quod uno iudicio de omnibus pronuntient. Hoc dicit.

(1) Lo pudiessen fazer. Concordat l. non distinguemus 32. §. cum in plures 13. D. de recept. qui arbit.

(2) E si estonce. Concordat l. item 17. §. 3. cum l. sequent. D. de recept. qui arbit. et ibi per Glos. quod non posset unus alteri committere animi sui motum: et ibi Bart. etiam extendit hoc procedere, etsi presentes scirent de intentione absentium, unde non

possent absentes dare vota sua per scripturam. Sed quid si unus, aliis presentibus, et tacentibus, proferat sententiam, an teneat? Glos. ibi dicit, quod sic: quæ procedit secundum Lanfran. de Orian. in tract. de arbit. fol. 3. col. 4. tribus concurrentibus: quod alii sint presentes, et quod fuerint tacentes, et quod inter eos præcesserit tractatus de arbitando: et dicit ita in disputatione sua dixisse Signoro: et vide Joan. Andr. in cap. cum ab uno, de re judic. lib. 6. quod nota, nam ista lex supra dixit: Dixerent todos, quod videbatur facere in contrarium, sed satis videntur dicere præcedentibus præmissis, et facit quod infra subdit: El sentido de de cada uno deue y ser mostrado, ante que den su juyzio: et in materia hujus legis vide Specul. tit. de arbit. §. fin. versic. postremò ad sententias, cum sequent. et fol. 4. illius §. fin. et adde, quod etiam si unus iuret sibi non liquere de causa, non possunt alii pronuntiare illo absente, secundum Alberic. in dicta l. sicuti 18. ff. de arbit. Quid si unus de arbitris malitiosè se absentat? Vide cap. 2. de arbit. lib. 3. ubi Glos. dicit, illam decretalem non procedere in foro sæculari in terris, quæ non sunt de temporali jurisdictione Ecclesiæ.

(3) Que son defendidos. Ergò nec in diebus feriatis ob publicam lætitiā, vel necessitatem hominum, etiam cogente prætorē: et sic non procedit, quod habetur in l. si feriatis 36. ff. de recept. qui arbit. quatenus ibi dicitur, valere sententiam diebus feriatis, cogente prætorē. Si tamen dies compromissi exitura sit, et non possit prorogari, poterit arbiter pronuntiare: quia necessitas urget, et pietas suadet, secundum Jacob. de Rav. et Alberic. in dicta l. si feriatis; etiam si essent feriati in honorem Dei. Vide tamen Alberic. in l. si de meis, §. fin. ubi hoc non admittit in feriis introductis ob honorem Dei; et sic quod habetur in dicta l. si feriatis, de coactione prætoris, procedet fortè quando necessitas urget, et feriæ sunt ob necessitatem hominum. Sed an sententia data die feriata, consensu partium expresso, vel tacito postea interveniente, confirmetur? Vide Bald. dicentem, quod non; loquitur tamen in iudice in l. cum antea, col. 3. C. de arbit. quod sine dubio procederet in feriis, quibus partes non possunt renuntiare: in aliis verò, veluti in feriis messium, videtur Bald. idem velle; Lanfran. tamen de Orian. tenet, quod tunc sententia ratificaretur: vide eum in tract. de arbit. ultima parte, quæst. 31. sed dictum Baldi videtur de jure verius.

(4) Pero si a los auenidores. Adde Specul. tit. de arbit. §. fin. col. penult. versic. sed numquid amicitialis compositor, et vide quæ ibi, et in §. præced. et seq. dicit in materia hujus legis.

(5) Librar otro pleyto. Vide quæ dixi supra l. 23. in glos. incip. collige, et vide Lanfran. in tract. de arbit. fol. 3. col. 4. in fine, cum sequent. et quæ notat Angel. in l. cum oquiliana, ff. de transact. et Alberic. in l. non distinguemus, §. de officio, ff. de arbit.

(6) De los frutos. Adde Glos. in l. non distinguemus 32. §. de officio, ff. de recept. qui arbit. et intellige de fructibus perceptis post litem contestationem, ut in l. ediles 25. §. item sciendum 8. ff. de adilitio ædicto non de perceptis ante, secundum Jacob. de Rav. et Alberic. in dicto §. de officio; quod intelligerem, nisi lis esset super petitione hæreditatis quia fructus augent hæreditatem, l. item veniunt 20. §. item non solum 3. et §. fructus, ff. de petit. hæred.

(7) De las otras cosas. Veluti de usuris in casibus in quibus sunt permixtæ, vel de aliis accessionibus.

(8) Que sobre cada vna dellas. Habet ortum à l. qualem 19. §. dicere, et à l. quid tamen 21. ff. de receptis qui arbit. Et videtur hæc lex determinare dubium, quod ponit Glos. in dicta l. quid tamen; videlicet quod præsumatur in dubio, quando non fuit expressè dictum, an separatim de qualibet re, seu articulo, vel in simul pronuntiare: et ibi Glos. ponit diversas opiniones, et Azo. in summa tenuit illam opinionem, quod deberet de omnibus pronuntiare: quia sic præsumitur esse de voluntate compromittentium: et idem tenet Hostiens. in summa de arbit. §. qualiter: et tenet etiam Jacob. de Rav. et Alberic. in dicta l. qui tamen, et vide Bald. et de jure communi videbatur hæc communis opinio, quando eodem tempore fuit compromissum de omnibus. Bart. tamen ibi dicit, quod si compromissum fuit de pluribus capitulis, quæ una pars petebat contra aliam; et possit tunc separatim pronuntiare, nisi aliud actum sit, argum. l. etiam 29. §. 1. ff. de minor. si verò permixtum quæstiones inferebantur ab una parte in aliam, et ab alia in aliam; tunc dicit, quod propter naturam conventionis, et reconventionis

debeat una sententia terminari: et ista lex videtur approbare illam opinionem, quod nisi sit dictum, quod de omnibus pronuntietur in simul, potest arbiter separatim pronuntiare, ut et dixit Bart. in primo membro: sed an procedat, quod dixit Bart. in secundo membro de conventionē, et reconventionē dubium est; quia coram arbitro non habet locum reconventio, ut in cap. cum dilectus, eod. tit. et Lanfran. de Oria. in tract. de arbit. 5. part. quæst. 16. dicit, quod poterit procedere dictum Bart. quando lites conventionis, et reconventionis pendebant coram iudice ordinario, et de omnibus fuit compromissum in arbitrum; vel quando à principio factum fuit compromissum super omnibus, quæ ab utraque parte peterentur: et quod dictum cap. cum dilectus intelligatur, quando tantum fuit compromissum super una lite, et pars altera volebat reconvenire alteram coram arbitro, et ita intelligendo erit notabilis limitatio ad istam legem. Mihi videtur quod ista lex generaliter loquens, generaliter intelligatur; sive plures quæstiones inferantur ab una parte, sive à diversis: quia eadem est ratio, et non militat regula, quæ aliàs est in reconventionē, cum materia reconventionis non habet locum in arbitro, et euna compromittitur, omnes dicuntur conventiones à parte parti: et hoc est de mente Alberici ibi cum dicit: Si enim principaliter quilibet ageret, tunc esset plura judicia, et super quolibet posset per se pronuntiare.

(9) Guisa. Quid si fuit apposita clausula, quod his, et pluries possent pronuntiare? Vide Bart. et Bald. in dicta l. quid tamen 21. ubi quod hæc clausula non potest operari, ut arbiter posset corrigere sententiam, quam protulit; et intellige, ut habetur in dicta l. quid tamen.

LEY XXXIII.—Como los Juezes de auenencia pueden poner plazo a las Partes en su Juyzio a que sea pagado, e cumplido, lo que mandaren fazer en el (a).

Mandan los Judgadores de auenencia a las partes en su juyzio, que den, o fagan alguna cosa, e ponen plazo a que lo cumplan. E porende dezimos, que las partes deuen cumplir su mandamiento, fasta aquel plazo que les fue puesto. E la parte que lo non fiziesse, deue pechar a la otra, la pena que pusiesse entre si, quando metieron el pleyto en mano de amigos. E non se puede escusar, diciendo que los Juezes non pueden dar este plazo, pues non le fue otorgado poderio de lo fazer. Ca maguer (1) assi fuesse, bien lo pueden poner por razon de su officio. E si por auentura diessen juyzio, non señalando tiempo en que lo cumpliesse, estonce dezimos, que han las partes (2) plazo, para cumplirlo, fasta quatro meses (3). E de aquel tiempo adelante cae en pena la parte, que non quiere fazer lo que le mandaron. Pero si demandasse la pena despues de quatro meses, por razon que non fuera cumplido el mandamiento de los auenidores, si la parte a quien la demandassen, quiere cumplir luego el mandamiento dellos, non es tenuto de pechar la pena, compliendolo (4) assi como dize. Como quier que si despues del plazo (5), que pusieron estos Judgadores en su juyzio, gela demandassen, non se escusaria della; maguer dixesse (6), que queria cumplir el mandamiento dellos. Esto touieron por bien los Sabios antiguos, por esta razon. Porque mas fuerte cosa es, despreciar el mandamiento de los Judgadores (7), quel de la ley por que judgan. Porque mas ligeramente puede ome estorcer de la pena de la ley, quando cayere en ella, que de la que ponen los Judgadores en su juyzio.

(a) L. 13, tit. 1, lib. 2 del F. J.—L. 2, tit. 7, lib. 1 del F. R.—L. 4, tit. 17, lib. 11 de la N. R.

LEX XXXIII.—Committitur poena, si arbiter intra certum tempus mandet, quid fieri, vel solvi, et non fiat: et si tempus non appo-

suit, debet fieri intra quatuor menses; aliàs committitur poena, nisi post tempus quadrimestre petente parte poenam, alia pars statim satisfaciatur iudicatis: sed si tempus expressit iudex in sententia, non excusatur à poena volens post tempus satisfacere: quia agitur mitius cum lege, quàm cum homine. Hoc dicit.

(1) Ca maguer. Adde l. quid tamen 21. §. solutione 2. ff. de recept. qui arbit. Innoc. in cap. cum dilectus, eodem tit.

(2) Las partes. Nota, quod tempus quadrimestre datum iudicatis ad solvendum, procedit etiam in arbitris: adde l. quid tamen 21. §. fin. ubi et notat Bald. ff. de recept. qui arbit.

(3) Quatro meses. Quid si arbiter istos quatuor menses assignaret expressè in sententia ad parendum arbitrio? Vide Angel. in l. et si post tres, col. 1. ff. si quis caution. concludentem, quod tunc non poterit mora purgari. Vide infra ea l. in glos. super parte si despues.

(4) Compliendolo. Et sic purgat moram usque ad litem contestationem super poena dicta, l. quid tamen 21. §. fin. et limita nisi inter sit actoris, sibi solum fuisse in termino: nam tunc debet solvi tale interesse, et aliter non admittitur purgatio moræ, ut dixit ibi Glos. Vide quæ dicam in l. 33. tit. 11. Part. 3.

(5) Del plazo. Quid si arbiter præfigeret solutioni terminum legalem, scilicet quatuor mensium? an tunc erit locus purgationi moræ, sicut si nullum terminum præfixisset? Alberic. in dicta l. 21. §. fin. et plenius in l. si arrogator col. 8. et 9. ff. de adopt. movet istam quæst. post Jacob. de Rav. et arguit ad partes, ut ibi videbis: et ut patet ex his, quæ ibi dicit, communior opinio est, quod sit idem ac si alium terminum quàm legalem iudex statuisset, et sic quod mora non purgetur. Bald. in dicta l. Celsus, ff. de arbit. tangit istam quæstionem, et in meo libro est vitiosè scriptum: de ejus tamen mente videtur, quod si arbiter simpliciter dicit, quod dat dilationem legalem ad solvendum, quod habetur perinde ac si nullam dedisset: si vero expressit tempus quatuor mensium, tunc habeatur velut terminus appositus ab homine, cum non assignetur sub commemoratione legalis termini. Ista lex nostra videtur approbare opinionem communem, quæ fit Petri, et Jacobi Butri. et Cyn. cum dixi: Non señalando tiempo, etc.

(6) Maguer dixesse. Concordat l. Celsus 23. ff. de recept. qui arbit. Et quid si ultra obligationem pecuniæ realiter solveret, et creditor reciperet? Dic, quod si recepit sine protestatione, quod saluum maneat jus ad poenam; quod non poterit poenam petere, ut in dicta l. Celsus, versic. si autem: si vero protestatus est, tunc etiam poterit petere poenam, ut notat Specul. tit. de arbit. §. fin. pen. fol. col. 5. versic. sed pone, argum. l. si debitor 4. §. 1. ff. quib. mod. pignus, vel hypoth. solvitur; quatenus dicta poena non excederet sortem, l. apud. Celsus 4. §. Labeo 7. ff. de doli except. et si in compromisso fuit dictum rato manente compromisso, etiam peteret poenam ultra sortem, secundum eum: et idem, si intervenisset juramentum, nam habet vim clausulæ rato manente pacto, l. si quis major, ubi Bart. et Bald. C. de transact. et quando intervenit in compromisso hæc clausula, etiam si non protestasset, posset petere poenam, ut notat Specul. eod. tit. §. excipitur, vers. item quod poena, et Alberic. in dicta l. Celsus. Quid tamen si non est appositus terminus solutioni ab arbitro, et in compromisso est apposita clausula rato manente pacto? utrum mora tunc possit purgari, vide Bald. in dicta l. Celsus, et Bart. in l. si insulam, col. 4. versic. 2. quarto, ff. de verbor. oblig. ubi tenet, quod admittatur purgatio, et cum ejus dicto tenet Angel. et comensis Joan. de Imol. et Alexand. Contrarium tenent Bald. Salic. et Angel. sibi contrarius, et Fulgosus, et Jas. qui eos refert, et etiam Petrus de Besu. in dicta l. si insulam, ubi vide Jas. column. 10. Æquior videtur opinio Bart.

(7) De los Judgadores. Intellige ut per Bart. in l. si libertus, ff. de jure patr. et in l. amplius, D. rem ratam haberi, et in l. si insulam, ff. de verbor. oblig.

LEY XXXIV.—Por que razones se puede escusar la Parte de non pechar la pena, maguer non obedezca mandamiento de los Judgadores de auenencia (a).

Escusada (1) puede ser la parte, de non caer en la pena que prometio, quando metieron el pleyto en mano de auenidores, maguer non obedesciesse el mandamiento, o el juyzio dellos. E seria esto estonce, quando