

otros lo comprueba Menochio (a), á quien sigue Juan Bautista, aunque no pierde el usurero la suerte principal, que dió á usura, segun Navarro (b). Y siendo Clérigo, incurrir en pena de infamia, y suspension de oficio, y beneficio, á arbitrio del Juez segun Bernardo Diaz, y Salcedo (c).

40 De derecho real (en el fuero secular) la pena del que comete usura, ora sea oculta, ó manifesta, verdadera, ó presumpta, es de infamia perpetua y perdimiento de la suerte principal, aplicada á la parte que la recibió, y así para adquirirla, es necesario que lo acuse, y se le aplique por sentencia, y mas otro tanto mas por la primera vez y por la segunda perdimiento de la mitad de sus bienes, y por la tercera, de perdidos todos ellos, y habiendo sido condenado por la primera, y segunda vez sobre ello, no de otra suerte: aplicadas las dichas penas, la mitad para la Cámara real, y la otra mitad para el acusador, y edificios públicos por mitad, conforme unas leyes de la Recopilación (d), por las cuales se ha de tener así, aunque en ellas Acevedo lo tenga diversamente. Aunque por una Pragmática nueva (e) se altera esta pena, y su aplicación, en quanto á decir, como dice, que por la primera vez el que diere el dinero lo pierda, aplicado por tercias partes, Cámara real, Juez y denunciador. Y el que lo recibiere, incurra en pena de otro tanto, aplicado de la misma manera, y así no se aplica la suerte principal al que la recibe, antes se le pone pena de otro tanto, por temor de lo qual no lo quiere declarar, y es difícil de averiguar, por hacerle con secreto, y recato encubiertamente, para que no se pueda descubrir, ni saber, ni averiguar.

## CAPITULO II.

## INTERESES.

## SUMARIO.

Intereses, quanto á su definición, n. 1.  
Qual es el interés del daño emergente, n. 2.  
Qual es el interés del lucro cesante, n. 3.  
En que ha de ser debida la deuda de que se pueden llevar estos dos intereses, n. 4.  
Si estos dos intereses son ilícitos, n. 5.  
Lo que se ha de probar para poderse llevar el daño emergente, n. 6.  
Quando se puede pedir la pena convencional, n. 7.

Si la pena convencional, y judicial se puede pedir ultra del interés de la parte, n. 8.  
Si es válida la convención de que se pueda embiar personas con salario á costa del deudor á cobrar la deuda, n. 9.  
Quando uno llevara dos, ó mas de estas cobranzas, como se ha de cobrar, y repartir el salario, n. 10.

Lo que se ha de probar para poderse llevar el interés del lucro cesante, n. 11.  
Si se puede pedir el que acostumbra poner su pecunia en cambio en que gana, n. 12.  
Si se puede pedir el Pescador, ó Cazador por su arte, n. 13.

Si se puede llevar del deudor que no puede pagar la deuda, n. 14.  
Si el que no es Mercader puede llevar el interés del daño emergente, y lucro cesante, n. 15.  
Si el que no es Mercader puede llevar el interés del lucro cesante, que proviene de maleficio, n. 16.

Si en este caso el Mercader le puede llevar, n. 17.  
Si el que promete de prestar, y no presta, debe pagar el daño del interés, y ganancia, n. 18.  
Si podrá llevar el que no es Mercader el interés del lucro cesante, habiendo ley, ó estatuto de ello, n. 19.

Quando uno puede ser compelido á prestar, y si puede llevar interés de ello, n. 20.  
Si el interés del daño emergente y lucro cesante se entiende de parte del acreedor, y no de la del deudor, n. 21.

Si el Banco depositario, debe interés de la pecunia, que en él se pone, tratando con ella, n. 22.  
Si se debe en el mandato, negocio, gasto y compañía, n. 23.

Si el comprador de la cosa que lleva sus frutos debe pagar el interés del precio de ella, hasta que le pague, n. 24.  
Si anulándose, y deshaciéndose la venta, ó remate de los bienes se han de volver con frutos, pagando el precio con los intereses de él, n. 25.

Si el interés del daño, y ganancia se ha de pagar en todo lo que monta enteramente, n. 26.  
Si no solo debe el interés primero, sino también los demás que corrieren, n. 27.

Si se deben intereses de intereses, n. 28.  
Si se deben de ellos quando se hacen suerte, n. 29.  
Si se debe de lo que se da á censo, y suspension, n. 30.

Si al principio del empréstito se puede tasar intereses, n. 31.  
Si vale la obligación que se hace de menos, ó mas cantidad de la que se recibe, n. 32.

Si

Si

Si

Si

Si

Si se puede probar el interés del empréstito mutuo, y sus requisitos por confesion de parte, y juramento decisorio, n. 33.

Por quien se ha de tasar, y regular el lucro cesante, y castigar su exceso, y como, n. 34.  
Si el interés de los contratos innominados se puede probar por juramento in litem, y decisorio, n. 35.

Quando es visto, ó no, remitirse el interés por cobrar sin el principal, n. 36.  
Si se puede llevar interés por correr uno el riesgo que á otro incumbe, n. 37.

Si se puede llevar este interés por el que presta pecunia, tomando en sí el peligro de ella, n. 38.  
Si esto se entiende tomando en sí el riesgo después de haber prestado, n. 39.

Si se entiende prestando, y tomando en sí el riesgo en caso que no sea dinero, ó en los demás contratos aunque el intervenga en ellos, n. 40.  
Si se puede llevar interés por el que presta dinero corriendo el riesgo de él en nave, y mercaderías, n. 41.

Si se puede llevar prestando pecunia para volverla quando alguna nave venga, y no viniendo, se pague el interés, n. 42.  
Si se puede llevar interés prestando pecunia al Mercader, para que pagando en sus mercaderías, de parte de la ganancia, ó para tratar con ella, corriendo su riesgo, n. 43.

Si puede el compañero llevar interés á su compañero por tomar en sí el riesgo del capital, y ganancia que el habia de correr, n. 44.  
Si puede el vendedor llevarle por correr el riesgo del precio de las mercaderías que vendió fiadas al comprador que le corria, n. 45.

Si se puede llevar interés por pasar la moneda de una á otra parte, ó negociarse con ella, n. 46.  
Si se puede llevar parte de la libranza por pagarla en otra parte á ventura del que la paga, y por pagas que así se hicieron, n. 47.

Si el depositario, ó factor puede llevar interés por tomar á su riesgo la pecunia del daño que le corria, ó el de ellos corriendo, n. 48.  
Si se puede llevar interés en los pactos, y conciertos por el riesgo de ellos, n. 49.

Si el fiador puede llevar interés por fiar, y el acreedor por librarle de la fianza, y el depositario, y Receptor estipendio, n. 50.

Intereses son los que el acreedor de la deuda, mediante ella pierde de su hacienda, ó ganancia que dexa de ganar, se-

gun un Jurisconsulto (a). Y lo mismo se lleva por el riesgo, y peligro (b).

2 De que se sigue, que el interés de lo que se pierde, que se llama daño emergente, es el que resulta al acreedor en dar la pecunia, ó por no pagarle la deuda quando se le debía, en lo que pierde para pagar otra que debía en costas, ó intereses que de ella pagare; ó en vender barato sus cosas, ó hacer barata para pagarla; ó para el beneficio de su hacienda, ó en comprar mas caro lo que es menester para ella, y su casa, como lo dice Navarro (c), y se prueba en una ley de Partida.

3 Siguese mas que el interés de ganancia que se llama de lucro cesante, es el que resulta de lo que se dexa de ganar por no pagar la deuda al acreedor al tiempo que se le debía, ó por dar el su pecunia, en poderse emplear la cantidad de ella, y ganar en ello, si se empleara, como asimismo lo dice Navarro (d), y se prueba en dicha ley de Partida, y su glosa gregotiana.

4 En quanto á estos dos intereses de daño emergente, y lucro cesante, no es de consideracion el ser la deuda que se debe (de que se llevan) de pecunia, ú de pan, y vino, ó acceyte, ú otra especie, en que pueda consistir el empréstito mutuo de cosas, que consisten en número, peso y medida, porque en quanto á ello no hay diferencia en esto, por militar en lo uno la misma razon, que en lo otro, como consta de unos textos (e), y lo tienen Fulgoso, Alciato y Gaspar Rodriguez, alegando para ello otros.

5 Estos dos intereses de daño emergente, y lucro cesante, lícitamente se pueden pedir, y llevar, concurriendo para ello los requisitos necesarios que se requieren, como lo tienen todos, segun Navarro (f). Y se confirma por una Pragmática nueva, en que se dice, que no se pueda llevar el interés de dinero que se pusiere en poder de alguno, ó se le prestare, aunque sea con color del daño emergente, ó lucro cesante, ú otro que no sea en los casos permitidos por derecho, y estos lo son; y así no prohibe estos intereses siendo verdaderos, y legítimos; sino los fingidos, que no lo son. Y se pueden llevar estos dos intereses, aunque no se dé el dinero por fuerza, ó antes de la tardanza, ó culpa en la paga (g).

(a) L. Comissa, ff. Rem. ratam haberi.

(b) L. Pericul. cum li. ff. de Naut. fan.

(c) Navar. in comment. de Usuris, sobre el c. 1.

14. q. 1. n. 44. & 45. & seq. l. 8. t. 3. p. 5. (d) Navar.

ubi sup. n. 5. & dice l. 8. ubi glos. Greg. q. verb. Ganado, t. 3. p. 5. (e) Nummis, C. de In litem jur. l. 3.

5. penult. & in fin. ff. de Eo quod certo loco Fulgos.

Part. V.

in l. 2. in princ. de Action. emp. Alc. in tract. ejus quod interest. d. 4. n. 13. Gasp. Rod. de Ann. red. l. 3.

q. 5. n. 27. (f) Navar. in Comm. de Usuris sobre el

c. 11. q. 3. n. 40. Pragm. de Aranj. de 8. de Mayo

de 1608. publicada en Madrid á 3. de el.

(g) Navar. in Com. de Usuris sobre el c. 14. q. 3.

not. c. 15. n. 47. usq. ad 56. in fin.



6 Para que el que recibió el daño emergente le pueda llevar, y cobrar, ha de probar, que por el dar la pecunia, ó no pagarle la deuda al tiempo debido, tomó dineros á daño con interés, ó vendido á menos precio su hacienda, para pagar otra deuda que debía, ó para el beneficio de sus cosas, y su casa, ó compró mas caro lo que hubo menester para ello, en que tuvo el daño que pide, y en que cantidad fue, ó en otra qualquiera manera que le haya recibido, segun Alejandro (a), Mascardo, Mohedano, Peguera y Navarro.

7 Y de aquí es, que quando la pena se pone en el contrato por convención de las Partes, sobre hacer, ó no algun hecho, ó sobre dar alguna cosa en especie, no es visto ser puesta en fraude de usura, y así se puede pedir, y lo mismo se entiende, siendo puesta sobre dar alguna cantidad cierta, sino es que se hace, y pone en favor de alguno que es acostumbrado dar á usura, ó se pone la pena por dinumeración de los meses, ó años, como de un tanto cada uno, ó quando puede pedir, así la suerte principal, como la pena, ó la pena excede á la suerte principal, que entonces por presumir ser en fraude de usura, no se puede pedir, conforme una ley de Partida (b), y su glosa gregotiana, probandolo, y alegando otros.

8 Aunque el derecho se debía la pena convencional, segun unas leyes de Partida (c), empero de estilo de las Cortes de los Principes, y demas Tribunales, (que tiene fuerza de ley) no se debe, sino en quanto al interés de la Parte, y no mas, segun Matheo de Afflictis (d), y Avendaño; Gutierrez y Acevedo. Y Gregorio Lopez dice ser lo mismo en la Caxia, y Consulado de los Mercaderes. Y lo mismo se entiende en la pena judicial, puesta en caso que no sea digno de pena de sangre; porque siendolo, lo contrario se ha de decir, por no recibir estimación; como lo resuelve Octaviano Chacherano (e), diciendo así haber sido determinado en el Senado de Piamonte.

9 De que se sigue ser válida la convención, que por las Partes se hace, de que no se pagando la deuda al plazo de ella, se pueda

enviar persona á la cobranza con salario, señalado á costa del deudor, demas de la suerte principal, y se puede pedir, y llevar, con la costa, é intereses que se siguen al acreedor en la cobranza de lo que se le debe, segun en especie lo dice Gutierrez (f), y se refiere en una ley recopilada, y lo tienen Silvestre, y Espino.

10 Y el salario de la persona que fuere á hacer dos, ó mas de estas cobranzas, y de ida, y vuelta, así á un Lugar, como á dos, ó mas, se ha de repartir entre los deudores, pro rata de las cobranzas, y de los Lugares, segun la distancia de ellos, por no poder llevar mas de un salario de esto en un tiempo, como en el Alguacil, que va á hacer dos, ó mas execuciones, está dispuesto por unas leyes de la Recopilación (g), que sobre esto disponen.

11 Para que el que pretende llevar el interés del lucro cesante, le pueda pedir, y haber, ha de probar tres cosas. La primera, que el deudor no le pagó al tiempo debido, y que por ello, ó darle la pecunia, no lo pudo emplear en mercaderías. La segunda, que es Mercader acostumbrado á comprarlas. La tercera, que si tuviera aquella pecunia, la pudiera emplear en ellas, en que ganara verisimilmente, por haber ocasion cierta, y presente entre manos, en que lo poder hacer, porque sin ella no basta sin ser Mercader, y acostumbrado á ganar, y ofrecerse de ordinario ocasiones en que lo pueda hacer, pues pueden acaecer cosas por donde no lo haga, como lo resuelven Paulo de Castro (h), Decio, Afflictis, Straea, Rolando del Valle, Gutierrez y Acevedo, diciendo, que en esto los testigos deben dar razon de sus dichos, aunque no sean preguntados de ella. Y así esta ocasion es haber tal mercadería que comprar, ó flota, ó nao, ó feria en que ir, ó enviar á hacerlo.

12 De lo dicho se sigue, que si el acreedor probare, que siempre solia poner su pecunia á cambio donde comunmente ganaba, puede pedir, y llevar á su deudor el interés de ello, de todo el tiempo de la mora, ó tardanza que tuviese en ganarle, y así se practica, como lo dicen Cagnolo (i), y una

test. in rubr. glos. 13. n. 46. in fin.

(g) L. 32. t. 6. l. 3. & l. 3. §. 3. t. 31. & 74. & l. 6. t. 14. l. 6. Recop.

(h) Paul. de Cast. in 4. §. Nunc. de Offic. n. 3. ff. de eo quod certo loco, Dec. cons. 122. n. 5. Afflictis. Neap. 20. Strach. de Mercat. in t. de Contract. merc. 4. p. n. 3. Roland. á Valle cons. 35. n. 11. 12. 13. 14. l. 1. Gut. de juram. confirm. t. p. c. 2. m. 415. & 8. Acev. in l. 1. n. 21. 27. 28. t. 6. l. 4. Rec. (i) Gagn. in l. Cur. n. 67. C. de Act. emp. Dec.

(a) Alex. cons. 141. n. 2. l. 5. Mascard. de Prob. concl. 937. n. 8. Mohedam de dec. 103. Peguer. q. 32. n. 22. & q. 34. & seq. Nav. (b) L. fin. t. 11. p. 5. ubi glos. Greg. (c) L. 32. t. 5. p. 5. & l. 34. t. 11. p. 5. (d) Afflictis. dec. 135. Avend. in Diction. verb. Pena conventionalis. Gut. de juram. confirm. in c. 36. n. 10. Acev. in l. 4. n. 57. cum seq. t. 21. l. 4. Rec. Greg. Lop. in Rubr. t. 7. p. 5.

(e) Octav. Chacher. Dec. Pedem. per tot. que es en el n. 70. (f) Gut. ubi sup. & l. 20. t. 21. l. 5. Rec. Sylv. in Summ. verb. Usur. 3. q. 11. Spin. in Specul.

decisión de Genova, Burgos de Paz y Escobar, probandolo, y alegando otros.

13 Siguese tambien de lo dicho, que el Pescador ó Cazador (respecto de su arte) no puede pedir, ni llevar el interes del lucro cesante, por ser incierta la pesca, y caza, pues pueden acaecer muchas cosas por donde no se puede coger, como lo dicen Romano (a), Straca y Gutierrez, sino es quando la pesca es ordinaria, y cierta, como la de los Pescadores de la mar en tiempos, y lugares en que se suele coger, segun Covarrubias (b), y Graciano.

14 Asimismo se sigue de lo dicho, que no se puede pedir, ni llevar el interes del lucro cesante del deudor que no puede pagar la deuda por impotencia de pobreza que tenga, ó por pecunia, ú otra necesidad que haya, como lo dicen Afflictis (c), Rebufo y Rolando, el qual lo limita, teniendo el acreedor igual necesidad, á quien en todo sigue Gutierrez.

15 Aunque el que no es Mercader puede pedir, y llevar el interes del daño emergente, no lo puede empero hacer del lucro cesante, conforme una ley (d) de Partida, y en ella Gregorio Lopez, y consta de otras leyes de ella. Aunque en quanto al lucro cesante del que no es Mercader, lo contrario tiene Gaspar Rodriguez (e), probando el acreedor tener la pecunia para comprar algun predio, ó heredad, ó echar á censo, en que ganará por la frequentación que hay de estas ocasiones; mas esto se ha de entender teniendo alguna presente entre manos, por que sucede muchas veces no haberlas en mucho tiempo.

16 Empero el que no es Mercader puede pedir, y llevar el lucro cesante, quando proviene de delito, dolo ó maleficio, ó daño hecho en la cosa, como en matar al esclavo á quien se habia dexado alguna herencia, ántes de aceptarla, que se puede pedir el valor de ella, ú otras cosas semejan-

tes, segun una ley de Partida (f).

17 De que se sigue, que por mas fuerte razon el que es Mercader, y acostumbrado á negociar, puede pedir, y llevar el interes del lucro cesante, quando proviene de maleficio, dolo ó engaño hecho en la cosa, aunque sea pan, vino, azeite y otras cosas semejantes, en lo que por ellas pudiera ganar, como consta de un texto (g), y alegando otros lo tienen Ploto, Carroci y Escobar.

18 Asimismo se sigue, que si uno promete prestar á otro (aunque no sea Mercader) alguna cantidad, si no se la presta, es obligado á le pagar el interes del daño emergente, mas no el del lucro cesante, por no provenir de dolo, sino de mudanza de voluntad del que lo prometió prestar, segun Jason (h), y Escobar.

19 Siguese tambien, que podrá el que no es Mercader llevar el interes del lucro cesante, quando por ley, ó estatuto le fuere permitido, y tasado, como consta de dos textos (i), y así se entiende otro texto, que sobre esto dispone (k), como lo dice Escobar.

20 Tambien se sigue de lo dicho, que quando alguno es compelido á prestar, como puede ser por necesidad del Principe, segun Vicencio de Franchis (l), ú de la Republica, segun Gregorio Lopez (m), puede recibir alguna cosa ultra de la suerte principal, como lo dice Paulo de Castro (n), y Menchaca. Lo qual se entiende, quando por el que empresta, ó recibe, el empréstito, no hay intencion depravada, como el que presta no recibe el interes por prestar, sino por daño emergente, ó lucro cesante, que de lo hacer se le siga, ó el que recibe el empréstito le concede el interes por mera liberalidad suya, como lo explican Laurencio Rodolfo (o), y Gaspar Rodriguez, el qual con Juan Bautista dice, que este interes en este caso se debe ántes de la mora, ó tardanza de la paga, por especialidad del empréstito cohartado,

Genuens. t. n. 45. & dec. 68. n. 6. & dec. 114. n. 3. Burgos de Paz, cons. 42. n. 7. Escob. de Rat. c. 15. n. 25. (a) Roman. singul. 631. Strach. ubi sup. n. 3. Gutier. ubi sup. n. 8.

(b) Covarr. in Reg. Pecatum de Reg. Jur. l. 6. 2. p. 5. 8. n. 12. Grat. reg. 247. n. 7.

(c) Afflictis. dec. 20. Roland. ubi sup. n. 25. Reb. in l. unie. C. de Sent. que pro eo quod interes. gloss. fin. n. 32. 33. Gut. ubi sup. n. 4.

(d) L. 8. v. Estos menoscabos, & vers. Los daños, t. 3. p. 5. ubi Gregor. Lopez, gloss. 9. vers. Ganado, & l. 3. & fin. t. 6. p. 5.

(e) Gasp. Rodrig. de Ann. reddit. lib. 3. q. 5. n. 26.

(f) L. 15. vers. Otro si decimos, el 1. & vers. Esto

t. 15. p. 7. (g) L. Julianus, ff. de Act. empt. Plot. in tract. Part. V.

de in Lit. Jur. n. 425. cum seq. in magna impressione, Carroc. de Deposit. n. 68. Scob. de Rat. c. 15. n. 19. (h) Jas. in l. Si panem, n. 4. ff. de Ver. obl. Scob. ubi sup. n. 11.

(i) L. Julian. §. Ibidem, ff. de Act. empt. l. 2. §. ponamus ff. de Usur.

(k) L. ff. de Por. & com. rei vend. Alciat. ubi sup. (l) Vicenc. de Franch. dec. 211. n. 17.

(m) Greg. Lop. in Rubr. tit. 1. p. 5. gloss. 1.

(n) Paul. de Cast. in l. Si quis neque causam in fin. princ. ff. Si cert. pet. & in cons. 13. Menoch. de Contract. illustr. ibi i. c. n. 7. & de Succes. creat. n. 1. §. 6. n. 21. seq.

(o) Laur. Rod. in tract. de Usur. 2. p. q. 1. n. 27. & seq. Gasp. Rod. de Ann. reddit. q. 3. n. 51. l. 3. Joan. Baptist. Lup. in tit. 1. de Usur. §. 6. n. 321.



do, ó forzoso, aunque lo mismo sucede en el que no lo es (a).

21. El interes del daño emergente, y lucro cesante, se entiende de parte del acreedor, que da la pecunia, como queda dicho, y no de parte del deudor que la recibe, ni por su necesidad, ni ganancia, porque como el dar la pecunia debe ser gratuito, y en utilidad del que la recibe, y no del que la da quando quiere que conste, que el deudor ganó con ella, ó evitó gran daño suyo, no es justa causa para que el acreedor pueda llevar por ello cosa alguna, ultra de la suerte principal, como lo advierten Sarmiento (b), y Gaspar Rodriguez.

22. De lo dicho se sigue, que aunque el Banco, ó Depositario trate con la pecunia que en su poder se depositó, y puso numerada, y contada, y convierta en sus propios usos, y gane en ello, no puede el que en él lo puso llevar de ello ningun interes, porque recibiendo numerada, ó contada, se le transfirió el dominio de ella, y solo quedó obligado á dar otra tanta cantidad, como consta de una ley de Partida (c). Y lo que el Banco, ó Depositario gana con esta pecunia, es suyo, por ganarlo con la suya, y no con la del que en él la puso, como en especie lo resuelve Gaspar Rodriguez (d).

23. Siguese mas de lo dicho, que si el mandatario á quien se dió la pecunia para negociar para el mandante, negociare con ella para sí mismo, y la convierte en sus usos propios ganando en ello, se debe pagar el interes de ella por ser suya, y deber negociar para él, y substituir para ello la justa causa del daño emergente, y lucro cesante suyo, que se requiere, segun un texto (e). Y por lo mismo el mandante debe pagar al mandatario el interes de la pecunia, que por él gastó en lo tocante al mandato, conforme otro texto (f). Y lo mismo se entiende, por la misma razon, en la administracion que se tiene de los bienes ajenos, sin mandato del dueño de ellos, como lo dicen dos textos (g). Tambien por la misma razon se entiende lo mismo en la compañía entre

compañeros, segun otro texto (h), y en todo en términos lo resuelve Gaspar Rodriguez.

24. Asimismo se sigue de lo dicho, que el comprador de la cosa fructífera, que lleva los frutos de ella, en recompensa de ellos debe pagar al vendedor el interes del precio porque se la vendió, desde que se le debía pagar hasta que se le pague, y se puede hacer pacto de ello, aunque el vendedor no sienta daño, ni ganancia alguna, pues no se lleva por esto, sino por recompensacion del cómodo recibido de los frutos de la cosa vendida, como se dice en el derecho (i), y lo tiene Gutierrez, y Feliciano de Solís.

25. Y de aquí es, que quando se anula, y da por ninguna, y deshace la venta, execucion, y remate de algunos bienes, aunque sea por falta de las solemnidades requeridas para ello, se han de volver al vendedor los bienes con los frutos de ellos, pagando el precio con los intereses de él, como lo trae Octaviano, Cacherano (k), Juan Francisco Bellacomba y Gaspar Rodriguez, y así se practica.

26. Aunque el interes del daño emergente se ha de pagar enteramente en todo lo que montare, por recibir igual recompensa; empero no el del lucro cesante, por no recibirle, sino á arbitrio de buen varón arbitro, ú ordinario, segun Palacios (l), y Gutierrez, considerandose, que no ha de ser toda la ganancia, por poder suceder cosas, porque no lo fuese, sino la que pudo ser verosimilmente; atento la ocasion, negocio y persona que le habia de hacer, y su industria, descontando su labor, y trabajo, que consta que habia de tener, y peligro que habia de correr, y habido moderada recompensa, por no ser cierto lo verisimil; y no valer tanto lo mas que es cierto, como lo ménos, que es incierto; y ser ménos lo que se tiene en hábito, ó potencia de poder ser, que lo que ya se tiene presente en acto, segun Conrado (m), Palacios Rubios y Rebufo, que los refiere, y sigue, con que no se exceda de á razon de diez por ciento por año, conforme una ley

ley de la Recopilacion (n), segun la qual, si fuere ménos de los diez por ciento, no ha de ser tanto como ellos, sino lo que fuere.

27. No solo se debe el interes simple, y primero, y los demas que corrieren del lucro cesante, como lo dicen Decio (b), y Stracca, sino tambien los demas intereses, que corrieren de qualquiera feria, ú ocasion; segun Cagnolo (c), y una decision de Genova, si se protestó, ó hizo pacto de ello, como lo dice Escobar (d); y se prueba por una Pragmatica nueva. Y así no procede lo que dice Gregorio Lopez (e), de que es improbad el contrato que se hace por los que tienen cambio, en que hacen pacto de que se les paguen intereses de ferias á ferias.

28. No se puede hacer pacto de que no pagandose los dineros en la primera feria, ú ocasion, los intereses de ella entren en la suerte principal, para causar otros intereses en la segunda, y los de la segunda en la tercera, y así en las demas, como lo dice una Pragmatica nueva (f), porque intereses de intereses no se deben, segun un texto (g).

29. El no deberse intereses de intereses, se entiende entre un propio deudor, y acreedor, y no quando el interes, se hace suerte, ni quando uno paga por otro el principal, é interes, que entónces se puede pedir al deudor el interes de este interes, como de suerte. Y lo mismo es quando el interes no se pide accesorio á la suerte, sino principalmente por sí, segun una decision de Genova (h), y otra de Napoles de Vicencio Franchis, y Gaspar Rodriguez.

30. Y de aquí es, que no se puede llevar intereses de daño emergente, y lucro cesante por el dinero que se da á censo, demas de la pension de él, porque ella lo es de lo principal; y de la pension no se debe, como no se debe del interes, segun Gaspar Rodriguez (i).

31. Aunque vale el pacto que al principio quando se presta se hace, de pagar el interes del daño emergente, y lucro cesante en género, sin expresar, ni tasar la cantidad de él, segun una decision de Genova (k), y Co-

varrabias; empero no vale quando se expresa, y tasa la cantidad suya, cierta, y determinadamente, sin embargo de lo qual se ha de probar ser verdadero, y justo el interes, como con otros lo tienen Rebufo (l), y unas decisiones de Genova. Y aunque el acreedor tome en sí el peligro de la pecunia prestada, que no corria por el, sino por el deudor y en compensacion del peligro lleve el interes por no ser ilícito. Procede tambien, aunque se proceda con juramento, por no estenderse á lo imposible, aunque sea por dote, y alimentos de pobres, y ora se deba por contrato, ó por última voluntad de testamento; mas no procede si al principio puede constar del interes futuro, que entónces vale la tasacion justa de él, hecha por convenion de las Partes, como sobre el interes del precio de la cosa vendida al fiado en compensacion de los frutos de ella, hasta que se pague, ú quando por ley, ó costumbre fuere tasado, en cuyo caso no se puede pedir otro interes, como todo lo susodicho, alegando otros, lo tiene Rebufo (m).

32. De que se sigue, que aunque vale la obligacion que uno hace por ménos cantidad de la que recibió, por no ser usura; empero por serlo quando se obligó por mas de de lo que le fue entregado, no debe pagar mas de lo que recibió, aunque de la demasia haga donación, porque lo que se prometió de mas de la suerte principal, se entiende ser prometido por nombre de usura, sino es que expresamente se prometa por nombre de interes lícito, y se pruebe serlo, segun una ley de Partida (n), y su glosa gregoriana.

33. Lo qual se confirma, porque en el interes del empréstito mutuo, como en materia prohibida; no se está á la confesion de la Parte, durante la prohibicion, y sospecha, como es antes de la restitucion de él, segun Gregorio Lopez (o), y Avendaño. Confírmase mas, porque tampoco se puede deferir en el juramento del que da la pecunia, sino que ello, y sus requisitos se ha de probar por otro modo de prue-

ba

(a) Navarr. in Comm. de Usur. sup. c. 1. §. 14. q. 3. notabil. 15. n. 47. usq. ad §. 6. in fin.

(b) Sarm. Select. l. 7. c. 1. n. 40. vers. 2. conc. Gasp. Rodr. de Ann. red. lib. 3. q. 5. n. 13.

(c) L. 3. tit. 3. p. 5.

(d) Gasp. Rodr. de Ann. red. lib. 3. quest. 21. n. 1.

cap. 27.

(e) L. Idem, §. 1. ff. de Mand.

(f) L. Si verò non remuneranti, §. Si mihi, ff. Mand.

(g) L. Et in contraria, de Usur. l. Qui sine, ff. de Negot. gest.

(h) L. Si quis Societate, ff. pro. Soc. Gasp. Rodr. de Ann. red. lib. 3. q. 1. n. 17. 18.

(i) L. 2. Cod. de Usur. §. 1. Curavit. C. de act. empt. Gutierrez, de Juram. Conf. 1. p. c. 2. n. 3. Solís de Censib. l. 1. cap. 3. n. 13.

(k) Cacher. Decis. Pedem 160. Franc. Bellac. inter Comm. 1. p. lib. 3. tit. de Pradit. n. 19. Gasp. Rodr. de Ann. red. lib. 3. q. 14. n. 61.

(l) Palac. de Contrac. lib. 4. c. 4. pag. 253. col. 1. Gut. de Juram. Conf. 1. p. c. 2. n. 7.

(m) Contrad. Decis. quest. 30. conclus. 4. Palac. Rub. in Repet. cap. Vestras, de Donat. inter vir, & uxori, col. 2. folio 108. Rebuf. in leg. unic. C. de Sentent. que pro eo quod interest, gloss. ult. num. 14. & 14.

(n) L. 9. tit. 18. lib. 5. Recop.

(b) Dec. in cap. Cum venerabilis, de Excep. Strac. de Merc. in tit. de Contract. merc. n. 4.

(c) Cagn. in l. 1. n. 40. C. de Sent. que pro eo, & in l. Curavit, n. 63. C. de Act. empt. Decis. Genuens. 134. n. 4.

(d) Escob. de Ratioc. c. 15. n. 27. Pragmatic. de 21. de Julio de 1598. publicada á 24. de él.

(e) Gregor. Lop. in l. 31. n. 11. p. 5. gloss. 5. vers. Et advert.

(f) D. Pramat. ubi sup.

(g) L. Eas, C. de Usur.

(h) Decis. Genuens. 48. n. 16. Franch. dec. 252.

(i) L. 9. tit. 18. lib. 5. Recop.

(k) Dec. in cap. Cum venerabilis, de Excep. Strac. de Merc. in tit. de Contract. merc. n. 4.

(l) Cagn. in l. 1. n. 40. C. de Sent. que pro eo, & in l. Curavit, n. 63. C. de Act. empt. Decis. Genuens. 134. n. 4.

(m) Escob. de Ratioc. c. 15. n. 27. Pragmatic. de 21. de Julio de 1598. publicada á 24. de él.

(n) Gregor. Lop. in l. 31. n. 11. p. 5. gloss. 5. vers. Et advert.

(o) D. Pramat. ubi sup.

(p) L. Eas, C. de Usur.

(q) Decis. Genuens. 48. n. 16. Franch. dec. 252.

(r) L. 9. tit. 18. lib. 5. Recop.

(s) Dec. in cap. Cum venerabilis, de Excep. Strac. de Merc. in tit. de Contract. merc. n. 4.

num. 16. Gregor. Rodr. de Ann. red. lib. 3. q. 7. n. 28.

(i) Gaspar Rodriguez, ubi sup. q. 8. n. 21.

(k) Decis. Genuens. 280. Covarr. lib. 5. Var. c. 4. num. 9.

(l) Rebuf. in i. unica. C. de Sentent. que pro eo quod interest, gloss. fin. n. 14. & seq. Decis. Genuens. 91. n. 32. & dec. 193. n. 6.

(m) Rebuf. ubi sup. n. 33. usq. ad 11.

(n) L. 31. tit. 11. p. 5. ubi gloss. Gregor.

(o) Greg. Lop. in dict. l. 31. gloss. fin. in med. t. 11. part. 5. Avend. de Exec. mand. 1. part. c. 19. n. 5. 6.



ba, aprobado por derecho, conforme una Pragmática nueva (a). Y lo mismo es en quanto á las costas, y salario de la cobranza de la pensión del censo redimible, por la sospecha del fraude de usura, según Gutierrez (b).

34 Y contra lo dicho no obsta la ley recopilada (c), que prohibe poderse llevar de las contrataciones lícitas, y permitidas mas interés de á razón de á diez por ciento por año; porque como de ella consta, no se dirige á las partes, sino á las justicias, para que conforme á esto se regulen, y tasan, y no tasan, ni consientan llevar mas á los Mercaderes, y los demás por el lucro cesante, y si mas llevaren, los castiguen con la pena de la usura, ni quita los requisitos de la prueba que para ello se requiere.

35 Mas quando el interés es debido por razon de los contratos innominados, ó sin nombre, como son el dar una cosa por otra, ó dar una cosa por hacer otra, ó hacer una cosa porque se haga otra, se puede probar por juramento *in litem*, que se ha de deferir en el á quien toca, y ha de haber el interés con tasación del Juez, como lo dicen unas leyes de Partida (d), y su glosa gregoriana; y así por mas fuerte razon se puede deferir por la una parte en la otra.

36 Quando el interés se debe por derecho de acción de lo haber prometido la parte (recibiendo el acreedor el principal) no es visto remitir el interés, y sin embargo se puede pedir, según un texto (e): mas si el interés se debe de oficio del Juez en disponerle la ley accesoriamente de él, principalmente por recibirle, queda remitido el interés, sin poderse pedir, conforme á derecho (f); sino es que quando se recibe el principal se pide el interés, ó se protesta pedir, que entonces se puede hacer, por no se remitir, según una ley de partida (g), y en ella Gregorio Lopez. Y procede aunque la paga se haga por fuerza (h).

37 Aunque regularmente se puede llevar

interés de mas de la suerte principal, por correr uno el riesgo, y peligro, que á otro incumbe, y toca, respecto de ser estimable á pecunia, según un texto (i). Y procede, ora sea de mar, ó de tierra, porque este texto habla generalmente, y así se ha de entender según otro (k). Y milita en lo uno, y en lo otro la misma razon de peligro, la qual militando debe ser el mismo derecho, como lo dicen expreso Baldo (l), Paulo, Angelo y Covarrubias.

38 Empero no se entiende en el que prestando el dinero, corriendo el riesgo de él, lleva interés, y precio del peligro, porque no le puede llevar, respecto de que quien presta el dinero (aunque tomó sobre sí el peligro de él) si lleva algo mas de lo que prestarle, por usurario se debe juzgar, según un texto insigne (m), y singular del derecho canónico, y su glosa, recibida por todos los antiguos, como lo resuelve Navarro contra otros mas modernos, y Covarrubias con ellos, que van por otro camino. Y se puede probar lo contrario, por no ser presunción *juris*, & de *jure* (n).

39 Mas no se entiende esta prohibición con el acreedor, que despues de perfecto el contrato del empréstito del dinero (sin haber habido ninguna convención tácita, ni expresa, precedente, y cesante todo fraude) hace pacto con el deudor, de que porque corra el riesgo por él, le dé interés, y precio por cesar presunción de usura, según Straca (o), Sarmiento y Gaspar Rodriguez.

40 Ni tampoco se entiende la dicha prohibición en el que presta otra cosa, que no sea dinero, ó la recibe prestada, de que lleva interés, y precio, por tomar en sí el riesgo suyo, respecto de ser diversa razon en uno, que en otro, como lo dice Navarro (p). Y por lo mismo no se entiende en el que contrae, tomando en sí el riesgo en los demás contratos, que no son de empréstito de pecunia, aunque ella intervenga en ello, según Santerna, y Straca (q).

De

(a) Pragmat. de 21. de Junio de 1598. publicada d. 24. de él.

(b) Gutierrez. Q. Can. lib. 1. cap. 39. n. 34.

(c) L. 9. tit. 18. lib. 5. Recop.

(d) L. 3. ubi gloss. Greg. 6. & l. fin. ubi gloss. Greg. 5. tit. 6. p. 5.

(e) L. 1. C. de Judic.

(f) L. 4. C. de Deposit. & l. Centum Capua, & l. fin. ff. Eo quod certo loco.

(g) L. 3. vers. Pero, ubi Greg. Lop. gloss. 6. título 11. parte 5.

(h) Decis. Genuens. 61. n. 8.

(i) L. Periculi pretium, ff. de Naut. fenore.

(k) L. 1. §. Generaliter, de Legat. pres.

(l) Bald. in dict. leg. Periculi, & in Rub. C. de

Nautic. fenor. Paul. in l. 1. C. cod. Ang. verb. Usura, l. 1. q. 36. in fin. Covarr. l. 3. Var. c. 2. n. 5. vers. 1.

(m) C. Naviganti, de Usur. l. part. ubi gloss. in verb. Periculum. Navar. in Coment. de Cambios, sobre el dicho C. Naviganti, n. usque ad 6. Covarr. lib. 3. Var. c. 2. n. 5.

(n) Navar. in Manual. Lat. c. 17. in fin. ubi reddit. á contraria opinione sua, Strach. de Assecuti. in Prefat. n. 41.

(o) Strach. de Assecuti. in Prefat. n. 31. Sarm. lib. 7. Select. c. 1. n. 10. Gasp. Rodrig. de Ann. red. lib. 5. q. 5. n. 62.

(p) Navar. ubi sup. dict. n. 6.

(q) Santerna. de Assecuti. l. 1. p. n. 6. Strach. de Assecuti. in Prefat. n. 30. & 44.

41 De todo lo qual se sigue, que quando uno presta á otros dineros, obligandosele el por ellos, y mas por cierta cantidad de interés, ó al respecto de como ganare en las cosas que van en aquel viage en la nave corriendo en ella, ó en ellas al prestador riesgo de lo prestado, no se puede llevar interés de él, por ser ilícito, y tenido por usurario, como lo tiene Innocencio (a), Laurencio Rodolfo y Straca, contra Covarrubias, que tiene lo contrario.

42 Siguese mas, que si se presta la pecunia para volverla quando alguna nave viniere de alguna parte, y que si no viniere, se vuelva con interés, esto no se puede llevar, por ser usurario, respecto de que el aumento se pone sobre la suerte, en caso de deficiente condicion, según unos textos canónicos (b), y su glosa, y Santerna.

43 Tambien se sigue, que el que presta pecunia al Mercader, con pacto de que si ganare en sus Mercaderías, le dé parte de la ganancia, ora tome, ó no en sí el riesgo de la pecunia, el que le prestó no puede llevar esta ganancia, porque por ser empréstito, en esto comete usura, conforme un texto (c), y Straca; mas si se le da la pecunia para tratar con ella, lo contrario se ha de decir, por no ser empréstito, sino compañía, según Covarrubias (d).

44 De que se sigue, que puede el compañero de la compañía tomar sobre sí el peligro, y riesgo del capital, ó puesto, y ganancias de ella, que el otro compañero corra, ó habia de correr, y le toca por precio, é interés que por ello le dé, como á otros se lo habia de pagar, ó por lo equivalente, pues no es empréstito, sino compañía, como lo prueban Covarrubias (e), y Navarro contra Soto, que tiene lo contrario.

45 Mas se sigue, que el vendedor de las mercaderías, ó cosas, puede tomar sobre sí, y correr el riesgo del precio de ellas, que vendió al fiado, que corria por el comprador, por interés, y precio que por él le dé, y se puede llevar por no ser empréstito, sino venta, en que se puede hacer, según derecho civil, y real (f).

(a) Innocenc. in cap. fin. de Usur. Laur. Rodulf. in Rep. c. Consulat. de Usuris, in 2. p. q. 24. Strach. ubi sup. n. 29. Covarr. l. 3. Var. c. 2. n. 5. vers. Primo ex his. (b) C. Consulat. & c. fin. de Usuris ubi gloss. Santerna. ubi sup. n. 27.

(c) C. fin. de Usur. Strach. ubi sup. n. 43.

(d) Covarr. ubi sup. n. 2. vers. fin. & n. 4. vers. 1.

(e) Covarr. ubi sup. n. 4. Navar. in Manual. c. 17. n. 154. usque ad 257. & in Com. de Usuris sobre el c. 1. 14. q. 3. notabil. 1. n. 52. & sequent. Soto de Justit. & jur. l. 6. q. 6. art. 2.

46 Asimismo, se sigue ser lícita la convención en que uno da á otro pecunia, para que se la lleve, y pase á otra parte, y por ello le da precio, ora tome en sí el que la lleve el peligro de ella, ó no, pues no es empréstito, sino alquiler, en que se puede hacer; mas si por esto no se da el precio, sino es que le lleva el que da la pecunia del que la recibe para pasarla á otra parte, para que con ella negocie, no se puede llevar, por ser usura, respecto de ser empréstito, según Innocencio (g); Laurencio Rodolfo, Santerna y Straca.

47 Tambien se sigue valer la convención hecha entre los Arrendadores de Rentas reales, y los que tienen libranzas en ellas, de que los Arrendadores den la cantidad de ellas puestas á su ventura, en los Lugares de los librados, ú otro que fuere convenido, dandoles parte de la libranza, con que no exceda de la veintena parte de ella, por ser alquiler en que se puede hacer, según unas leyes de la Recopilación (h). Y lo mismo se ha de decir, por la misma razon, en otros casos semejantes que ocurrieren, y pagas que así se hicieren.

48 Siguese mas, ser lícito al depositario, ó factor, tomar en sí el riesgo de la pecunia que recibe á su cargo, del dueño por quien corriere, por precio, é interés que por ello le da el dueño de ella, corriéndole: por no ser empréstito, sino depósito, ó mandato, en que se puede hacer, según derecho civil (i), mas no el de ellos, por hacerse empréstito (k).

49 Asimismo se sigue, que en los pactos, y conciertos, en que no hay empréstito de pecunia, aunque ella intervenga en ellos, puede uno de los contrayentes tomar en sí el riesgo que el otro habia de correr, llevando por ello precio, é interés, conforme á derecho (l).

50 Tambien se sigue, que el fiador puede llevar del principal interés, y precio por fiar, mediante el riesgo en que se pone de lastar, y ser molestado, pues no presta, sino fia, cesante fraude, y colusión de ser echado para ello por el acreedor, como lo re-

(f) L. 1. & l. Si in Venditione, ff. de Per. & commod. rei vend. & l. 39. tit. 5. p. 5.

(g) Innocenc. in c. fin. de Usur. Laur. Rodulf. in Repet. c. Consulat. q. 2. Santerna. de Assecuti. l. 1. p. in fin. Strach. de Assecuti. in Prefat. n. 42.

(h) L. 21. t. 11. & l. 19. vers. Pero, t. 16. l. 9. Rec. (i) L. Si conveniat, ff. de Posit. & leg. Arist. ff. Mandat. (k) Decius consili. 116. Greg. Lop. in leg. 2. tit. 11. p. 5.

(l) L. jur. genium, §. Item. Si quis pactum, ff. de Pact. & l. 1. C. eodem. tit.



resuelven Navarro (a), y Covarrubias. Y tambien el acreedor puede llevar precio, é interes del fiador, porque libre de la fianza, sin computarlo, ni contarlo en la deuda, segun Gaspar Rodriguez (b). Y el depositario, ó Receptor, estipendio de lo que beneficia, ó deuda que cobra, y paga, y no de la pecunia, sino es de lo que gastare en conservarla (c).

## CAPITULO III.

## HYPOTECA.

## SUMARIO.

**H**ypoteca, y prenda, quanto á su definicion, y diferencia, y si lo es la causa afecta, n. 1. En que contratos, como y quando se puede interponer la hipoteca, n. 2. Quantas maneras hay de hipoteca, y prenda, n. 3. Si en la hipoteca general vienen los bienes futuros, n. 4. Si vendiendose la cosa hipotecada con consentimiento del acreedor, vuelta despues á adquirir por el deudor, vienen en la hipoteca, n. 5. Si en la hipoteca general vienen las acciones, n. 6. Si en ella viene la pecunia, n. 7. Si en ella vienen las mercaderías, n. 8. Qué casos no vienen en la hipoteca general, n. 9. Si en ella vienen los bienes del heredero, y si se pueden obligar, n. 10. Si en ella vienen las mercaderías adquiridas por el heredero, n. 11. Si en ella vienen los bienes adquiridos por el heredero y frutos de los bienes del difunto, n. 12. Si vienen en ella los frutos de los bienes cogidos por el tercero poseedor, n. 13. Si hipotecandose el título de la cosa, es visto serlo ella, n. 14. Si puede el deudor obligar sus obras al acreedor, n. 15. De la cosa hipotecada á dos, ó siendo agena, y quando en ella se comete crimen estelionato, n. 16. Tácita hipoteca del Fisco real por derechos, n. 17. Tácita hipoteca del Fisco real por su contrato, n. 18. Quando la tiene el Fisco por delitos, n. 19. Por qual la tiene en los bienes de la muger, é hijos del delinquente, n. 20. Tácita hipoteca de la Iglesia, y Obispo, n. 21.

(a) Navar. in Comm. de Cambios, sobre el c. fin. de Usur. n. 7. Covar. l. 3. Var. c. 2. n. 6. & seq. (b) Gaspar. Rodrig. de Ann. reddit. l. 2. q. 12. n. 17. & seq. (c) L. 17. cit. fin. t. 13. l. 9. Rec. Parl. l. 3. Quotid. Differ. diff. 130. q. 2.

Tácita hipoteca del Hospital, n. 22. Tácita hipoteca de la República, n. 23. Tácita hipoteca de menores, y asistentes, contra sus Curadores, y Administradores, n. 24. Tácita hipoteca de los hijos contra su madre tutor, y el que con ella se casa, n. 25. Tácita hipoteca por la dote, bienes parafernales, y alimentos de la muger, n. 26. Si la tienen por las arras, donacion propter nuptias y bienes gananciales, n. 27. Tácita hipoteca del hijo contra el padre por los bienes adventicios, n. 28. Tácita hipoteca de los hijos del primer matrimonio, por las arras y donaciones de él, n. 29. Tácita hipoteca por el legado, n. 30. Tácita hipoteca por el funeral, n. 31. Tácita hipoteca del empréstito hecho para comprar algun oficio, n. 32. Tácita hipoteca de lo que se da para faccion, ó refaccion de la nave, casa ó edificio, oficiales, y marineros de ella, n. 33. Tácita hipoteca por el alquiler de la cosa, y fletes de la nave, y daños causados en ella, n. 34. Diferencia entre la hipoteca expresa, y tácita, y la pretoria y judicial, n. 35. Si despues de vendida la cosa, antes de su tradicion se puede hipotecar, n. 36. Diferencia entre la hipoteca pretoria, y la judicial, n. 37. Como se puede, y ha de probar la hipoteca, y cautela, para pedir la cosa hipotecada, n. 38.

**H**ypoteca es la obligacion que uno hace de sus bienes al cumplimiento del contrato. Prenda es dar la cosa en prendas, y seguridad de él. Y aunque entrambas convienen en la obligacion de quedar obligados al contrato, difieren en que la prenda se entrega al acreedor, y la hipoteca no, sino que solo le queda obligada en poder del deudor, como lo dice Justiniano (d). Y la cosa afecta, es hipoteca solo (e).

2 La hipoteca, y obligacion de los bienes se puede interponer en qualquiera contrato, y obligacion; ora sea pura, ó á dia, y condicion, y así en contrato, que de presente se celebra, como en el que ya está celebrado, y por todo el débito, y parte de él, segun un texto (f). Y asimismo, no solo se puede interponer por el débito propio, sino tambien por el ageno, conforme el dicho texto (g).

3 Quatro maneras hay de hipoteca, y prenda:

(d) §. Item. Serviana, inst. de Action.

(e) Everard. cons. 147. Ver. cons. 150. n. 20. usq. ad 31. vol. 3. Pedrocho. cons. 2. n. 83. usq. ad 87. Solis de Cent. in Add. c. 4. n. 1. t. 2. (f) L. Si res hypot. in princ. ff. de Pig. (g) Dict. l. Si res hypot. §. fin.

prenda: La primera por convenion expresa, que se hace por palabras, quando a la deuda se empeñan, u obligan especial, ó generalmente los bienes del deudor. La segunda, legal ó tácita, que es quando (aunque no se obligan los bienes) quedan obligados por ley. La tercera, pretoria, que es quando el Juez por contumacia del reo entrega sus bienes al actor, como se hace en asentamiento. La quarta judicial, que es quando por deuda se hace execucion en los bienes del deudor, así lo dice una ley de Partida (a).

4 En la general hipoteca, y obligacion de todos los bienes, no solo vienen, y se comprehenden los presentes, que el deudor tenia al tiempo del contrato, sino tambien los futuros, que despues de él adquiere, aunque no se exprese. Y procede, así en la hipoteca expresa, como en la tácita, segun una ley de Partida (b), y su glosa gregoriana.

5 Y de aqui es; que si el deudor con consentimiento del acreedor vende la cosa hipotecada (como muchas veces suele acontecer) aunque despues vuelva á ser del deudor, no vuelve á revivir la hipoteca, ni entrar, nise comprehender en ella, porque la accion una vez extinta nunca revive. Y lo que una vez se hace enagenable, siempre lo queda, y permanece, segun un texto singular (c); si no es por la misma causa, y pacto de la misma venta (d).

6 En la obligacion general de los bienes del deudor vienen las deudas, derechos y acciones que se le deben, aunque no se exprese, segun derecho (e), Bartulo, Baldo, Saliceto y otros. Lo qual procede quando la obligacion se hace solo de los bienes simplemente, y no si se hace de los muebles, y raíces, que entónces no se comprehenden en ella las deudas derechos y acciones, si no se expresa, por ser tercera especie de bienes que no comprehende el nombre de muebles, y raíces, como lo prueban Negusancio (f), y Sylvestro.

7 Asimismo en la general obligacion de los bienes, viene, y se comprehende la pecunia, y consiste en ella la hipoteca, conforme á derecho (g), lo qual se entiende en la pecunia habida de otra parte, y no de la habida del acreedor, en cuyo favor se hace la obligacion por el deudor, porque por él se recibe para hacer, y explicar sus negocios, y no los haria, si por el acreedor se le pudiese impedir con la hipoteca, segun un texto, Romano (h), Negusancio, Paulo Parisio y Straca.

8 Tambien en la obligacion general de los bienes vienen, y se contienen las mercaderías vendibles, segun un texto (i), Baldo y Covarrubias. Y lo mismo es, si especialmente son obligados, como lo prueba Alexandro (k), refiriendo otro, aunque obligando los bienes que están en cierta casa, no son obligadas las mercaderías que no in perpetuo, si no por algun tiempo en ella se ponen, y acomodan, conforme un texto (l), y en todo Negusancio, y Straca.

9 Empero no vienen en la obligacion general de los bienes, el sirvo, ó sirva que tuviere señaladamente el deudor, para servirle, guardaile, y criarle sus hijos, ni la cania, vestido ordinario y otras cosas de su casa, necesarias al uso quotidiano de cada dia, ni las armas, ni los libros, ni el caballo de su uso, ni las demas semejantes, ni las prohibidas de enagenar, sino es que se exprese. Y procede aunque la obligacion sea expresa, ó tácita, y por dote, segun una ley de Partida (m), y su glosa gregoriana.

10 En la obligacion general de los bienes del contrayente, no vienen los de su heredero, como se dice en el derecho (n), sino es que en ella se exprese; porque expresandose, puede uno obligar los bienes de su heredero, como lo dicen Bartulo (o), Afflictis y Vicencio de Franchis.

11 De aqui se sigue que que en la obligacion general de los bienes del deudor, no vienen las mercaderías adquiridas despues de

(a) L. 1. t. 13. part. 5.

(b) L. 5. ubi gloss. gregor. §. tit. 13. part. 5.

(c) L. fin. c. de Remission. pignor.

(d) Gloss. magn. in dict. l. fin. ubi Bartul. Bald.

Salic. & alii.

(e) L. 3. ubi Bald. Salic. C. de Hered. vel Action. vend. l. Nomen, & ubi Bartul. & alii, c. que res pign. & oblig. poss.

(f) Negus. de Pign. 2. part. 2. memb. n. 8. 9. Sylvest. in Summ. verb. Pign. q. 4.

(g) L. cum tabernam, ff. de Pign. & l. Idemque in fin. ff. Qui potior. in pign. habet l. Si fundus §. in Venditione, ff. de Pignor.

(h) Dict. l. cum tabernam, §. fin. Rom. fin. 605. Negus. de Pign. 2. p. memb. n. 12. & seq. Paul. Paris. Part. V.

cons. 50. n. 24. & seq. vers. Strac. Mercat. in tit. de Hypot. n. 5.

(i) L. cum tabernam, ff. de Pignor. ubi Bald. Covar. l. 2. Variar. c. 5. num.

(k) Alexand. in l. Si constante, n. 27. ff. de Solut. matrim.

(l) L. debitor. ff. de Pign. Negusant. ubi sup. n. 14. & seq. Strac. ubi sup. n. 1.

(m) L. 5. t. 13. part. 5. ubi glossa Gregor. l. 2. 3. & 4.

(n) L. Paulus, ff. de Pign. l. 1. fin. C. Commun. de Legatis.

(o) Bart. in l. Continuis & Fundus, ff. de Verb. obligat. Afflict. dectis 111. n. 13. & dect. 200. Vincen. de Franc. dectis 113. n. 7.



de su muerte, por su heredero, segun un texto (a), y su glosa, y Bártulo, el qual por otro texto, y otra glosa, lo limita en caso que el heredero las adquiriera, explicando el negocio empezado por el difunto.

12 Lo qual se confirma, porque en la obligacion general de los bienes del deudor, no se comprehenden los adquiridos por su heredero, segun un texto (b), y Angelo. Y proceden aunque sean adquiridos de los bienes del difunto, segun Angelo (c), y una glosa, salvo los frutos naturales, habidos por el heredero de la cosa, por el difunto obligada, que estos vienen en la hipoteca por el hecho, conforme un texto; mas no los industriales, segun Bártulo (d), y Negusancio. Y frutos naturales se dicen los que vienen sin labor, y cultura del hombre, como los de los árboles; e industriales, los que vienen por ella, como los de las heredades, con forme una ley de Partida (e).

13 Asimismo en la obligacion de los bienes del deudor vienen, y se comprehenden los frutos de ellos, que en poder de él se hubieren sembrado, y concebido, aunque se hayan cogido por el tercero poseedor, á quien se hayan enagenado, sino es que estén consumidos; mas si en poder del tercero se hubieren sembrado, ó concebido los frutos, no vienen en la hipoteca, sino es que estén pendientes, porque entónces vienen en ella, como parte que son de la misma cosa, así lo dice una ley de Partida (f), y su glosa gregoriana.

14 Empeñandose, ó hipotecandose el título, ó escritura de la cosa, es visto ser ella empeñada, é hipotecada, aunque no se exprese, segun una ley de Partida (g).

15 Puede el deudor obligar todas sus obras á su acreedor, hasta que en todo le pague la deuda que le debe, como lo dicen Baldo (h), y Parladorio.

16 Si despues de empeñada, ó hipotecada la cosa al acreedor, especialmente sin su consentimiento, el deudor de esta manera la empeñare, ó hipotecare á otro, no valiendo la cantidad de entrambas deudas, comete

delito de crimen estelionato, digno de pena arbitraria; mas siendo la hipoteca general, ó aunque sea especial, si valia la cantidad de entrambas deudas, lo contrario se ha de decir. Y el mismo delito se comete empeñandose especialmente la cosa agena, sin saber el acreedor, que lo era. Del qual delito se libra el deudor, si ántes de intentarse pagare á entrambos acreedores sus débitos, segun unas leyes de Partida (i), y su glosa gregoriana.

17 Tiene tácita hipoteca el Fisco real en la cosa que se vende, ó que se pasa de unas á otras partes, por la alcavala, y derechos reales, que por razon de ello es debido, como se dice en el derecho civil, y real (k). Y por la dicha alcavala, y derechos reales, y otros tributos debidos al Rey, no solo se tiene tácita hipoteca en la casa de que se debe, sino tambien en todos los demas bienes del deudor, ora sea el tributo real, ó personal, desde el día que es debido, segun una ley de Partida (l), y su glosa gregoriana. Y lo mismo, por la misma razon, se ha de decir por el tercio del valor de los oficios públicos de las Indias, que pertenecen al Rey de renunciarse, y venderse.

18 Asimismo tiene tácita hipoteca el Fisco real en los bienes de los que contratan con él, ó cogen, cobran, y arriendan los derechos reales, ó administran sus cosas por ellos, desde el día del contrato y que tomaron á cargo esta administracion; mas no en los bienes de las mugeres de ellos, como lo dicen unas leyes de Partida (m).

19 En delitos el Fisco real no tiene tácita hipoteca en los bienes del delinquent, por la pena, y condenacion, sino es despues de la sentencia executable, ó en lo que se delinquire cerca de la administracion, segun Bártulo (n), Juan de Platea y Gregorio Lopez. Y aunque algunos dicen, que en los bienes del usurero, por las usuras, hay tácita hipoteca, no es así, sino lo contrario, como lo dicen Juan Bautista (o), y Flores Diaz.

20 Y de aquí es, que tiene el Fisco real tácita hipoteca en los bienes dotales de la mu-

muger, y de los hijos del Primipilario, que es el que tiene á cargo la armada, exercito, pecunia y cosas destinadas, y señaladas para las precipuas, mayores y mas urgentes necesidades del Príncipe, como de guerra, y otras que lo fueren por lo tocante á ello, y su mala administracion, respecto del gran peligro que de ello resulta: y así, siendo condenado por esto, no teniendo de que pagar la condenacion, se puede cobrar de la dote de la muger, y bienes de los hijos, porque por el amor, y gemido de ella, y de ellos, no use mal de su administracion, por lo qual vale el estatuto que hay en Florencia, de que los bienes de la muger, é hijos, se pueden tomar quando el padre falta, y se alza, como dicen dos textos (a), Abad y Gregorio Lopez.

21 Tiene la Iglesia tácita hipoteca por los diezmos, en las cosas de que se deben; segun una ley de Partida (f). Y lo mismo en los predios, ó heredamientos de que se pagan, segun Juan Andrés (c), Abad y Negusancio. Y en los demas bienes del deudor de ellos, como lo dice Gregorio Lopez (d), el qual asimismo dice (e), que tambien la tiene en los bienes del Prelado, ó administrador suyo por la administracion de sus cosas, desde que la empezó á usar; mas no en los bienes de los que contrahen, ó hacen contrato con ella por razon de él, ni en los que contrahen con el Obispo, sobre la Cámara Episcopal, segun Baldo (f), y Alexandro: aunque en quanto á los que contrahen con la Iglesia, lo contrario tienen Everardo (g), y Flores Diaz, por tenerla como el Fisco Real, por valer el argumento de ella á él, y de él á ella.

22 Asimismo tiene tácita hipoteca el Hospital en los bienes de su Administrador, ú Hospitalero, en razon de su administracion, y por lo tocante á ella, desde que la empezó á usar, segun un texto (h), Baldo y Negusancio.

23 Tiene tambien tácita hipoteca la Republica por sus bienes en los de sus Administradores, desde que empezaron á usar de

su administracion, como lo dice una glosa (i), y Juan de Platea. Y así los bienes del Magistrado son obligados por lo que administraren, segun Alberico (k), aunque no la tiene contra otros deudores suyos, como con otros lo tiene Flores Diaz (l).

24 El menor de edad, y sus herederos, por sus bienes tiene tácita hipoteca en los de su Tutor, y Curador, y sus fiadores, y herederos, y personas que por ellos administraren la tutela, desde que empezaron á usar la administracion de ella, y procede en los bienes dotales de la madre, ó abuela tutriz, y en el Tutor, ó Curador *ad litem*; mas no en los bienes del Procurador, ó actor, ni en los del Magistrado, que nombró el Curador; ni el privilegio que tiene el menor en la accion de tutela, es transmisible á sus herederos, aunque sean sus descendientes. Ni en los bienes del menor tiene tácita hipoteca el Curador por los alimentos, y otras expensas necesarias, segun unas leyes de Partida (m), y sus glosas gregorianas; mas no hay hipoteca, ni obligacion tácita de bienes en los del Curador, dado á los bienes del acente por su administracion, si no es que los obligue á ella, como lo dice Flores Diaz (n).

25 Si la muger viuda, siendo Tutora, ó Curadora de sus hijos, y de su marido difunto, se casare otra vez, desde entónces los bienes de ella, y de los del con quien se casare, quedan obligados tácitamente á sus hijos, por los suyos, hasta que se les dé Tutor, ó Curador, y se les dé cuenta con pago de ellos; como lo dice una ley de Partida (o). Y así, para evadirse de esta obligacion el segundo marido ántes de casarse, haga que se les dé Curador, y se les dé cuenta con pago de sus bienes.

26 Tambien tiene tácita hipoteca el marido por la dote que le es prometida con la muger en casamiento en los bienes del que lo promete, desde que hace la promesa; y la misma tiene la muger por la dote en los bienes del marido, conforme una ley de Partida (p), desde que la recibe. Y

(a) L. Cum tabernam, in fin. princ. ff. de Pign. ubi gloss. verb. Obligat. & ibi Bart. per l. Furti, §. Illud pure, & ibi gloss. verb. Succedit, ff. de His qui notantur infantia. (b) L. Paulus, in princ. ff. de Pign. ubi Aug. (c) Angel. ubi sup. & gloss. in l. Assiduis, C. Qui potior, in Pign. hab. (d) Bart. in dict. l. Assiduis, & Negusan. de Pign. l. 1. p. 2. memb. 10. n. 27. (e) L. 30. tit. 28. p. 3. (f) L. 16. ubi gloss. Gregor. tit. 23. part. 5. (g) L. 14. in principio lib. 13. part. 5. (h) Bald. in l. 1. col. fin. C. qui bonis cedere possent. Parlad. lib. 3. Quot. Differ. 17. n. 20.

(i) L. 10. tit. 13. p. 5. ubi gloss. Greg. & l. 7. p. 7. (k) L. Imperatores, ff. de Public. & vectig. leg. 2. l. 18. lib. 9. Recop. (l) L. 25. t. 13. p. 5. ubi gloss. Gregor. 2. (m) L. 23. in fin. & l. 25. t. 13. part. 5. (n) Bart. & Joan. de Plat. in l. 1. C. de Pan. Fisc. cred. prefert. l. 10. Bart. in l. Aufertur, §. Fisco, ff. de Jur. Fisc. & in l. Post. contractum, ff. de Donat. Greg. Lop. in l. 25. gloss. 6. t. 13. p. 6. (o) Joan. Baptist. Lup. id tract. de Usur. comment. 4. §. 3. n. 67. cum seq. Flor. Diaz. in Fract. QQ. Variar. l. 1. q. 6. art. 3. n. 7.

(a) L. Sane notum, C. in quib. casib. pign. vel hyp. tac. contrah. l. fin. C. de Primipil. l. 1. 2. Abb. in c. Ex part. de conu. Greg. Lop. in l. 25. gloss. 7. t. 13. p. 5. (b) L. fin. tit. 20. p. 1. (c) Joan. Andr. & Abb. in Cum hom. de Dec. Neg. de Pign. 2. p. mem. 4. n. 126. (d) Greg. Lop. in l. 23. gloss. 3. tit. 13. p. 5. (e) Greg. Lop. in l. 23. gloss. 4. circ. fin. & in l. 25. gloss. 6. tit. 13. part. 5. (f) Bald. in Rubr. C. de Prio. Fisc. in fin. Alex. cons. 104. in fin. vel 6. (g) Ever. in suis locis legalib. c. de Eccl. ad Fisc. & de Fisc. ad Eccles. Flor. Diaz. in Princ. Var. QQ. l. 1. q. 6. art. 3. num. 7. Part. V.

(h) L. Orphanatropos, C. de Episc. & Cler. Bald. in l. Si quis Presb. in princ. cod. tit. Neg. de Pign. 2. part. 4. memb. num. 123. (i) Gloss. in l. fin. C. de Bonis debitor. civ. lib. 11. & Joan. Plat. in l. 2. C. de Jur. Repub. lib. 1. (k) Alb. in l. pro Offic. C. de Administ. (l) Flor. Diaz. in Pract. Var. QQ. l. 1. q. 6. art. 4. n. 3. (m) L. 23. tit. 13. p. 5. l. fin. in fin. gloss. 6. 7. & 8. tit. 16. p. 6. (n) Flor. Diaz. ubi sup. n. 4. (o) L. 26. tit. 13. part. 5. (p) D. l. 23. t. 13. p. 5.



lo mismo es por los bienes parafernales, que fuera de la dote recibe de ella segun otra ley de Partida (a). Y por los alimentos que el marido le debe dar segun Bartolo (b).

27 Asimismo tiene tácita hipoteca la muger en los bienes del marido, por las arras, y donacion *propter nuptias*, desde que se constituyen, segun un texto (c), y su glosa: mas no la tiene por los bienes gananciales adquiridos constante el matrimonio, por no se le conceder por ningún derecho, como contra Antonio Gomez (d), lo tiene Gomez Arias, y Gutierrez, el qual dice así haber sido determinado en la Chancillería de Valladolid.

28 El hijo por los bienes adventicios, que el padre recibiere suyos de parte de su madre, ú de otra que lo sean, tiene hipoteca tácita en los bienes de su padre desde que los recibió, y empezó á usar de su administracion, segun una ley de Partida (e), y su glosa gregoriana.

29 Si el marido, ó la muger muere, casandose despues el que quedare vivo, desde entónces los bienes de él quedan obligados tácitamente á los hijos del primer matrimonio, por las arras, ó donaciones, que durante él, uno al otro se hubieren hechos: mas no se casando despues, lo contrario se ha de decir, segun una ley de Partida (f), y en ella Gregorio Lopez.

30 Asimismo tiene tácita hipoteca el legatario, por el legado, ó manda que le es dexado por el difunto desde que fallece, como lo dice una ley de Partida (g).

31 El gasto, y costa funeral, la cura del enfermo, y entierro y la insinuacion, y publicacion de su testamento, é inventario de sus bienes, tiene tácita hipoteca en ellos, segun Velazquez (h), Acevedo, Matienzo, Angelo y refiriéndolos en especie Flores Diaz.

32 El que presta alguna cosa para comprar algun oficio tiene tácita hipoteca en él, como lo dice Flores Diaz (i).

33 Tiene tambien tácita hipoteca la deuda que procede de lo que se da para faccion, armazon ó refaccion de la nave, casa ú otro edificio en ella, ó él, dandose para

ello; y siendo necesario, y convirtiéndose en esto, y constando de ello desde que se da, y recibe; y por lo mismo los Oficiales, y Marineros, y sirvientes, que en ello trabajan, y lo traganien, por su trabajo, y alimento, conforme una ley de Partida (k). Y lo mismo se entiende en los fletes, y frutos de ello, como acciones, y parte suya, segun otra ley de ella (l).

34 Tambien tiene tácita hipoteca la deuda que procede de alquileres de la casa, ó daño hecho en ella, en las cosas que en ella están del arrendatario, ora sea el primero, ó segundo que arrendó: y por lo mismo por el flete de la nave, en las mercaderías que en ella están, y compete retencion por ello de ellas, conforme una ley de Partida (m), y su glosa gregoriana, segun la qual procede, ora sea la cosa alquilada, casa ó heredad. Y lo mismo se entiende en los frutos de ella, conforme dos textos (n).

35 En la hipoteca expresa, ó tácita, desde que es constituida, quedan obligados los bienes del deudor al acreedor, con que en él no haya tradicion, ó posesion de ellos; mas en la hipoteca pretoria, ó judicial, hasta que la haya, ó se entreguen, ó haga la execucion en ellos, no quedan obligados: y así antes de esto, y despues de mandados entregar por el Juez, el deudor los puede obligar, é hipotecar á otro. Y si lo hiciere este será preferido al á quien el Juez los mandó entregar, y no se le entregaron, ni executaron, segun una ley de Partida (o).

36 Y de aqui es, que si despues de vendida la cosa, antes de entregada, y dada posesion de ella al comprador, el vendedor la empeñare, ó hipotecare á otro, es válido el empeño, ó hipoteca, y por ella el tal acreedor es preferido al comprador en la cosa, segun una glosa (p).

37 Difieren la hipoteca pretoria, y la judicial, en que la pretoria, siendo uno de los acreedores metidos en posesion de los bienes, es visto serlo los demas acreedores, y así todos tienen igual antelacion, y anterioridad, como se dice en el derecho (q). Mas siendo la hipoteca judicial, el primero que es me-

(a) L. 17. tit. 11. part. 4.  
(b) Bart. in leg. Si cum dote, §. Sint autem in se viissim, n. 7. ff. Solut. matrim.  
(c) L. ubi adhuc ubi glos. de C. Jure dot.  
(d) Ant. Gom. in l. 53. Taur. n. 41. ad fin. Gom. Arias in l. 14. Taur. n. 41. Gutier. de Jur. confirm. 1. p. c. 40. n. 6. & 7. (e) L. 24. tit. 13. p. 5.  
(f) L. 26. t. 13. p. 5. ubi Greg. glos. 1. usq. ad 5.  
(g) L. 28. tit. 13. p. 5.  
(h) Velazq. in l. 30. Tauri, Acev. Mat. & Ang. in l. 13. t. 6. lib. 5. Rec. Flor. Diaz. in Pract. Var. QQ.

L. 1. g. 6. art. 1. n. 8. (i) Flores Diaz ubi sup. n. 5. in fin.  
(k) L. 26. tit. 13. p. 5. ubi glos. Greg. g. & 10.  
(l) L. 26. tit. 13. p. 5.  
(m) L. 1. tit. 8. part. 5.  
(n) Leg. in Prædis, ff. in quibus causis pign. vel hypot. tácita contrah. & l. Quamvis, C. in quibus causis pign. tácita contrah.  
(o) L. 13. tit. 13. part. 5.  
(p) Glos. in l. 1. C. de Jur. Fisc. l. 10.  
(q) L. Conventus, ff. de Bonis, de Authort. Jud. possid. & l. fin. C. eod. tit.

tido en posesion de los bienes, ó que excusa en ellos, se prefiere á los demas, que no lo han hecho, segun dos textos (a), y lo trae Rodrigo Suarez, y Gregorio Lopez.

38 Si el acreedor pide la prenda al deudor, ha de probar como se la entregó poseyendola, como lo dice una glosa (b), y Bartolo. Y quando el deudor pide al acreedor se la restituya, ha de probar como se la empeñó, conforme un texto (c). Y si no lo pudiere probar, es cautela, que no la pida por haberla empeñado, sino por reivindicacion de que se la entregue por ser suya, y lo pruebe; y entónces, ó ha de probar el acreedor el empeño, ó restituirla segun un texto (d), y Pannotiano, la qual cautela se puede acomodar á otros contratos. Y nota, que la hipoteca se puede probar por testigos, sin que de necesidad se requiera escritura para ello, segun un texto, y Bartolo (e).

## CAPITULO IV.

## PRORROGACION.

## SUMARIO.

**P**rorrogacion del contrato, quanto á su definicion, num. 1.  
Calidades que se requieren para hacerla, y como se presume hacerse, n. 2.  
Si es visto hacerse con la misma prorrogativa del día, prenda ó hipoteca, n. 3.  
Si es visto hacerse con el mismo fomento, n. 4.  
Si es prorrogacion del contrato, la que se hace de diversa forma de él, n. 5.  
Quando la prorrogacion del compromiso no lo es, sino revocacion, y quantas veces se puede hacer, n. 6.  
En que, y por quanto tiempo se puede hacer la prorrogacion del contrato, n. 7.  
Si la prorrogacion escusa de perjuicio, pena é interés, n. 8.  
Si escusa de la pena de excomunion, n. 9.  
Si la prorrogacion del contrato temporal, hecha entre los principales contrayentes, perjudica á su fiador, n. 10.  
Si el fiador del arrendamiento queda obligado por la prorrogacion, ó renovacion de él, y por que tiempo, y quantas veces, y como se puede hacer, n. 11.  
Si el fiador de la tutela, y curaduria queda obli-

gado por el tiempo de la prorrogacion, ó renovacion de ella, n. 12.

Si el fiador del Juez queda obligado por el tiempo de la prorrogacion, ó renovacion de su oficio, n. 13.

Si el fiador del compromiso prorrogado, ó renovado, queda obligado por él, n. 14.

Como se entiende la revocacion del contrato temporal fenecido, n. 15.

Si el fiador, ó principal queda libre por la prorrogacion del contrato perpetuo, y la quita, y espera hecha al deudor aprovecha al fiador, n. 16.

**P**rorrogacion del contrato es la extension suya al tiempo á que no se extiende, conforme á un texto (f).

2 La prorrogacion del contrato, aunque se haga dentro del primer término de él para que sea el mismo, se requiere que se haga con sus mismas circunstancias, y calidades, como se presume hacerse quando se hace simplemente, aunque sea respecto de la pena, é interés, segun lo dicen Tiracabelo (g), y Antonio Grabich, refiriendo muchos.

3 De que se infiere, que por la prorrogacion hecha simplemente del contrato, es visto ser con la misma prorrogacion del día, para la prelacion y anterioridad, prenda é hipoteca de él, por hacerse con las mismas calidades, y atributos pamosos de lo que se prorrogó, y ser lo mismo, conforme á derecho (h).

4 Mas nota, que siendo jurado el contrato, si se prorroga, no es visto ser con el mismo fomento suyo, aunque en la prorrogacion se haga relacion de él, si no es que en ella especialmente se haga, ó repita el hecho verbal, ó mentalmente, segun un texto insigne del derecho canónico (i).

5 Empero si la prorrogacion del contrato (aunque sea hecha dentro del primer término de él) se hace de diversa forma, naturaleza y calidad de la suya, no es prorrogacion, sino renovacion, así lo dice expresamente una glosa (k), y alegando otros, Diego Perez.

6 De lo qual se infiere, que si en el compromiso se diere facultad á los Arbitros para determinar la causa, solo de derecho, ó como Arbitros jurados, y prorrogandose, se añadiere, ó dixere en la prorrogacion, que la determinen de hecho á su arbitrio, ó co-

(a) L. 2. C. qui potior in pign. hab. l. In indicat. ff. de Re jud. Suaz. in l. Post rem, g. 7. §. Uterius not. tab. Greg. Lop. in l. tit. 14. & in l. 6. tit. 15. p. 5.  
(b) Glos. & Bart. in l. Cum res, C. Que res pign. oblig. passim. (c) §. Item Servian. institut. de Act.  
(d) L. 1. C. Si pign. conventio. Panorm. in c. Ex litteris, de Jur. jur. num. 1.  
(e) L. Contrahitur, & ibi Bart. ff. de Pignor.

(f) L. Si adesti manum, ff. de Præscript. long. Ann. Gabr. l. 2. Comm. Opin. com. de Dili. n. 4. & 53.  
(g) Tiracabelo de Urrog. retrac. 2. p. §. 1. glos. 7. n. 37.  
(h) Leg. Sicut est manum, ff. de Præscript. long.  
(i) Cap. penult. de Jur. jur.  
(k) Glos. fin. ad fin. in c. 2. Qui author. de Præscript. in 6. Didac. Per. in l. 1. tit. 4. lib. 3. Ordin. col. 529. verb. Dubitarque.