que en alguna ſazon fue ſeñor de la coſa, que lo es aun, faſta que ſea prouado (1) lo contrario. Otroſi dezimos, que ſi algun ome fue tenedor de alguna coſa mueble, o rayz, ſi deſpues le fizieren demanda ſobre ella; e el, non queriendo entrar en pleyto, reſponda, que non es tenedor (2) de aquella coſa, a la ſazon que le fazen la demanda; en tal razon como eſta dezimos, que non deuen apremiar al demandado, que reſponda ſobre aquella coſa, maguer en alguna ſazon ouieſſe eſtado tenedor della; fueras ende, ſi le fueſſe prouado, que deſamparara, o deſechara la tenencia de aquella coſa engañoſamente, porque non gela pudieſſen demandar; o ſi ouieſſe ganado la tenencia de aquella coſa, por fuerça, o por robo, o por engaño. Ca eſtonce ſeria tenudo de reſponder a la demanda quel fazen ſobre aquella coſa, bien aſsi como ſi fueſſe tenedor della, ſegun moſtramos en las leyes (3) deſte nueſtro libro, que fablan en eſta razon. Mas ſi aquel que prouo, que fue tenedor en algund tiempo de la coſa ſobre que es la contienda, dize aun, e otorga, (4) que oy en dia es tenenor della, ſin falla deuemos ſoſpechar que lo ſea, faſta que el otro quel refierta la tenencia, prueue el contrario. Otroſi dezimos, que el ome que alguna vegada fue apoderado de alguna coſa, por razon de empeñamiento, o porque le fue preſtada, o dada en guarda, (5) que ſiempre deuen ſoſpechar que la tiene, maguer la negaſſe en juyzio, faſta que prueue que la torno, o la entrego, a aquel de quien la recibiera, o a ſu mandado; o que la perdio por furto, o por fuerça, o por robo, o por otra ocaſion. (6) Ca prouando alguna coſa deſtas razones, non es tenudo de pechar la coſa que aſsi perdio; fueras ende, ſi el demandador pudieſſe prouar, que aquella coſa ſe perdio por culpa, o por engaño del demandado. Ca

eſ-

(1) *Faſta que ſea prouado.* Concordat L. *ſive poſsidetis, C. de probat.* & facit, quòd ſi ago hypotecaria contra poſſeſſorem, & probo rem fuiſſe debitoris, ſufficiat, niſi poſſeſſor probet rem exiviſſe de bonis debitoris, de quo vide per Alberic. *in lege matrem, C. de probat. & in dict. lege ſive poſsidetis, in princ.* Si tamen poſſeſſor probaret rem exiviſſe de bonis debitoris, incumberet creditori onus probandi, quòd tempore obligationis erat in bonis debitoris, *ut in lege de reb. C. de donatio. inter vir. & uxo.* hinc dicebat Bald. *in lege 1. col. 6. C. de ſent.* quę pro eo quòd intereſt, quòd ſi probo, quòd antiqui mei poſſederunt, jam ſunt elapſi mille anni, & non probatur quòd alius medio tempore poſsiderit, ex hoc infertur, quòd ſum dominus: quia dominium, quod non aufertur, perpetuum eſt, *L. neque utile ff. ex quib. cauſ. major. &c.* quòd intellige, quando non ſolum de poſſeſsione: ſed, & de dominio antiquorum conſtaret, cum ex ſola poſſeſsione non plene probetur dominium, L. *quidam in ſuo, ff. de cond. inſt.* Abb. *in cap. cum ad ſedem, de reſt. ſpol.* alibi etiam dixit Bald. quòd dominia non volant, *in lege 1. col. 2. C. quando provocare non eſt neceſſe*, & quòd dicit *in lege 2. ejuſdem tit.* dicebat etiam Abb. *per text. ibi, in cap. præt. 10. Decretal. tit. 26. de tranſact.* quòd olim ſuperior, ſive dominus hodie præſumatur ſuperior, niſi probetur liberatio à ſuperioritate: & dicit colligi ex illo text. & allegat. dict. L. *ſive poſsideris*, & an qui olim habuit tot in bonis præſumatur, quòd & hodie habeat: videas Alexand. *conſil. 47. col. 4. ad fin. vol. 1.* qui dicit, quòd non pręſumitur in hoc de pręterito in præſens, & ita dicit velle Bartol. per illum text. *in lege in confirmando, ff. de confir. tutor.* neque ex eo quòd quis olim habuit ſubſtantiam locupletem, infertur, quòd, & habeat de pręſenti: & adverte, ut intelligas, quòd hic dicitur, ut qui ſemel fuit dominus, & hodie pręſumatur dominus: nam procedit, ſi agens rei vindicatione, etiam de pręſenti aſſerat ſe dominum: nam ſi hoc non diceret, ſed ageret rei vindicatione, dicendo, ſe fuiſſe dominum, non poſſet obtinere imò potiùs pręſumeretur contra eum: debet enim hęc præſumptio allegari, *ut in lege ſi adulterium cum inceſtu, §. idem Pollioni, ff. de adul.* & tenet Paul. de Caſtr. *in dicta lege ſive poſsidetis col. 2.*

(2) *Tenedor.* Concordat, L. *ſi autem, §. poſsidere, ff. de rei vindic.*

(3) *Leyes.* Vide ſupra, *ead. part. tit. 2. L. 30.*

(4) *Dize aun, e otorga.* Hęc lex poteſt dupliciter intelligi. Primo, ut ille qui hoc aſſerit, ſit actor, qui forte agit, uti poſsidetis: & probat aliquando ſe poſſediſſe, & aſſerit etiam adhuc poſsidere, ut ſibi ſufficiat, & pręſumatur hodie poſsidere, cum poſſeſsio animo retineatur, & iſtud procedit ſine dubio, & iſto caſu, ſecundum doctores, ſalvatur opinio Placentini *in dicta lege ſive poſsidetis, per gloſſam.* Secundo poteſt intelligi, quòd iſte qui hoc aſſerit, erat actor, qui probavit reum aliquando poſſediſſe: qui tamen negat poſsidere de pręſenti, ut adhuc præſumatur, quòd poſsideat, niſi negans probet contrarium: quæ fuit opinio plana Placentini, quam tenuit etiam Petrus, prout ibi refert Albericus, dicens, quòd non obſtat fundamentum reprobantium Placen. quòd ſolo animo quis deſinat poſsidere: quia dicit ipſe, quòd tamen ſolo animo non deſinit retinere, & ſola retentio ſubjicit quem rei vindicationi, *L. officium, ff. de rei vindication.* nec etiam obſtaret aliud motiuum Doctorum reprobantium Placentinum, ſcilicet, quòd ex ſola præſumptione reus negans ſe poſsidere, condemnaretur, cujus contrarium eſt de jure, imò, quòd aperte debet convinci de mendacio, *ut in lege fin. ff. de rei vindicatione*, nam poteſt reſponderi, quòd hoc procedat, quando nunquam probaretur reum aliquando poſſediſſe, ut tunc plene debeat probari: ſecus, ſi probaretur, quòd aliquando poſſedit, ut tunc præſumatur hodie poſsidere: & iſte ultimus intellectus applaudit literæ hujus legis, ut ſit exceptio à præcedenti dicto: *Maguer en alguna ſazon*: niſi dicas, quòd iſta non ſit exceptio, ſed dictum de per ſe, ſecundum primum intellectum, & ſi vellis tenere communem opinionem, de qua *in dicta lege ſive poſsideris*, limita in poſſeſsione de recenti, ut illa præſumatur durare ſecundum Cinum, Bald. & Paul. de Caſtro ibi: quia in modico tempore non præſumitur mutatio: idem ſi poſsidebat tempore litis conteſtatione, vel in habente cauſam à me, ſecundum gloſſam *in dicta lege ſive poſsidetis*, & de habente cauſam à me, ſequitur in iſta lege. Limita etiam communem opinionem in re mobili, ſecundum Abbatem, *in cap. cum ad ſedem in princ. 7. col. de reſt. ſpol.*

(5) *Dada en guarda.* Concordat, *L. ſi creditor, C. de diſtractio. pigno.* L. *ſi quis ex argentariis, §. fin. ff. de edendo,* ubi videas Bartol. *in §. an vero hæredi.*

(6) *Por otra ocaſion.* Et ſit talis caſus qui ſolet evenire ſine culpa frequentèr, & de facili: ſecus in his qui non ſolent de facili evenire ſine culpa, ut in furto, & in fuga eorum qui debent cuſtodiri: nam tunc non ſufficeret probatio caſus, niſi probaretur, quòd fuit ſine culpa; ſecundum Bart. *in lege ſi quis ex argentariis, §. an vero, ff. de pact.* Salicet. *in dicta lege ſi creditor.* Sed contra hoc videtur iſta L. ibi *por fuego*, nam incendium præſumitur venire culpa inhabitantium, *ut in lege nam ſalutem, §. 1. ff. de offic. præfecti vigilum.* & ibi Bald. *in lege ſi vendita, ff. de periculo, & commod. rei vend.* Sed reſpondeo, quòd multotiens eſt caſus fortuitus, ut declarat Salicet. quem vide *in lege quæ fortuitis, C. de pign. action. col. 2.* & in illis procedit iſta L. & vide Bald. *in dicta lege nam, & ſalutem, & in dicta lege ſi creditor, & L. quæ fortuitis.*

eſtonce dezimos, que ſeria tenudo la parte, contra quien eſto prouaſſen, de pechar aquella coſa que aſsi ouieſſe perdida, ſegund moſtramos en las leyes (7) deſte nueſtro libro, que fablan en eſta razon.

LEY XI.

Como deuen ſoſpechar, que el pleyto o poſtura, que vn ome faze con otro, que ſe puede aprouechar della ſu heredero, maguer non faga y mencion del.

Ley 2. tit. 16. lib. 5. Recop. PLeyto faziendo algund ome a ſu debdor, prometiendole, que aquella debda quel deuia, que nunca gela demandaria; ſi deſpues que murieſſe aquel a quien fue fecho tal pleyto como eſte, demandaſſen aquella miſma debda a ſus herederos, e ellos reſpondieſſen, que non eran tenudos de pagar aquella debda, porque a aquel cuyo heredero el era, fuera fecho pleyto, que nunca gela demandaria; e el otro otorgaſſe, que verdad era que auia fecho aquel pleyto, queriendo fazer gracia tan ſolamente a la perſona de ſu debdor, e que el heredero non ſe podria aprouechar de tal pleyto, porque nunca fuera y mencion del. E en tal razon como eſta dezimos, (1) que el heredero ſe puede ayudar de tal pleyto, o de otro que fueſſe ſemejante, maguer en el non fueſſe fecha ninguna mencion del heredero: porque ſoſpecharon los Sabios antiguos, que todo ome que faze pleyto, o poſtura, con otri, que lo faze tambien por ſus herederos, como por ſi; maguer ellos non ſean nombrados en la poſtura. Pero ſi aquel que fizo la poſtura, o el pleyto, pudiere prouar, que por eſſo non fuera fecha mencion del heredero en el pleyto, porque el deſpues non ſe pudieſſe aprouechar dello; mas por fazer tan ſolamente gracia al deb-

dor, en non gela demandar en ſu vida; eſtonce non ſe podria ayudar el heredero de tal pleyto, nin de tal poſtura, e ſeria tenudo de pagar aquella debda; pues que por otra derecha razon non ſe pudieſſe defender.

LEY XII.

Como el Pleyto criminal non ſe puede prouar por ſoſpechas, ſi non en coſas ſeñaladas.

CRiminal pleyto que ſea mouido contra alguno en manera de acuſacion, o de riepto, deue ſer prouado abiertamente (1) por teſtigos, o por cartas, o por conocencia (2) del acuſado, e non por ſoſpechas (3) tan ſolamente. Ca derecha coſa es, que el pleyto que es mouido contra la perſona del ome, o contra ſu fama, que ſea prouado, e aueriguado por prueuas claras como la luz, en que non venga ninguna dubda. E porende fallaron los Sabios antiguos en tal razon como eſta, e dixeron, (4) que mas ſanta coſa era, de quitar al ome culpado, contra quien non puede fallar el Judgador prueua cierta, e manifeſta, que dar juyzio contra el que es ſin culpa, maguer fallaſſen por ſeñales alguna ſoſpecha contra el. Pero coſas y a ſeñaladas, en que el pleyto criminal ſe prueua por ſoſpechas, maguer non ſe auerigue por otras prueuas. E eſto ſeria, quando alguno que ouieſſe ſoſpecha (5) de otro, que le faze, o quiere fazer tuerto de ſu muger, e lo afrontare tres vezes, por eſcritura que ſea fecha por mano de Eſcriuano publico, e ante teſtigos, diziendole, que ſe quite del pleyto della, e caſtigando aun a ſu muger, que ſe guarde de fablar con aquel ome. Ca ſi deſpues deſſo lo fallaſſe con ella en ſu caſa, o en la de la muger, o en la del otro, que quiere fazerle deſonrra; o en huerta, o en caſa apartada

de

(7) *En las leyes.* Vide *L. 21. tit. 13. 5. part.*

LEX XI.

Pactum de non petendo extenditur ad hęredes, licèt de eis no fuit facta mentio: quia præſumitur reale, niſi probetur perſonale. Hoc dicit. Concordat L. *tale pactum, & L. idem in duobus, ff. de pactis.*

(1) *Dezimos.* Concordat *L. ſi pactum, ff. de probat.* & ibi vide diſtinctionem Floriani, & *L. juris gentium, §. pactorum, ff. de pactis*, ubi vide Alberic.

LEX XII.

In criminalibus requiritur probatio, ut lux clara: nec ſufficit ſola ſuſpicio. Sanctiùs eſt enim in dubiis abſolvere noxium, quàm condemnare innocentem, quanque tamèn præſumptio eſt ſufficiens probatio, ut in caſibus in hac lege contentis: videlicet, ſi is, cui vir proteſtatur ter per notarii publici ſcripturam, ne cum ejus uxore converſetur, & uxori mandet ne cum eo loquatur: ſi poſtea cum ea reperiatur in viri aut uxoris, aut confabulantis domo, vel horto, aut domo extra villam: ſegregatim, poterit ex hac pręſumptione per virum occidi impune: licèt de adulterio non probetur, ſed ſi in Eccleſia eos ſic reperiat, tradat eos ſeorſum cuſtodiendos eccleſiæ rectori, vel clericis ibi intereſſentibus: donec judex petat eos ab Epiſcopo, & recipiat legitimè puniendos, ſecundum adulterii leges. Si autem in alio loco à prædictis eos repererit, teſtificetur coram tribus teſtibus, & capiat eos, & tradat judici, qui eos ex hac ſola ſuſpicione condemnabit. Item ſi accuſatus de adulterio: ideo abſolvitur, quia eam cum qua dicitur commiſiſſe conſanguineam allegavit. Si poſtea ſit repertus eam in uxorem, vel in concubinam habere, ex hac ſuſpicione damnabitur, ut adulter. Idem, ſi malitia judicis abſolvatur, vel à carcere fugiens, poſtea ducat eam in uxorem, vel concubinam. Hoc dicit.

(1) *Abiertamente.* Concordat, L. *fin. C. de prob. &* L. *qui ſententiam, C. de pœnis, &* L. *abſentem, ff. de pœnis.*

(2) *Conocencia.* Et ſic habes hic, quòd confeſsio eſt probatio clara, ſicut lux: adde Bart. *in lege maritus, col. fin, ff. de quæſt. & in lege 3. in princ. ff. de rurejur.*

(3) *Soſpechas tan ſolamente.* Non enim in criminalibus judex debet ire per emendicata ſuffragia, Bald. *in lege ſinguli, C. de accuſat.* ſed an ſufficiat dictum unius teſtis cum aliis indiciis ad plenam probationem? Videas per Bartol. *in* L. *1. §. idem Cornelio, ff. de quæſtion.* ubi per illum text. vult, quòd ſic, vide ibi per eum, & gloſſ. *in cap. 1. in verbo famam. de app. & L. 26. tit. 1. part. 6.*

(4) *Dixeron. In lege abſentem, ff. de pœnis.*

(5) *Que ouieſſe ſoſpecha.* Concordat cum *authen. ſi quis etiam, C. de adulte*, & adverte, quòd iſta diſpoſitio non debet extendi ad alium caſum, ſed eſt caſus ſpecialis iſte, ſecundum Abb. *in cap. 2. 3. notab. de cohab. cleric. & mulierum*, non enim ſecundum eum potuit lex aliter compeſcere juſtum dolorem martiri: facit, *cap. ſi vero de ſentent. excom.* alias autèm ſuſpicio præcedens, & monitio cui non paretur, licèt inducat magnam præſumptionem contra inobedientem, non tamèn probaretur plenè delictum: unde contra talem debet temperari ſententia, ut non imponatur pœna naturalis delicti, per text. *in dicto cap. 2.* & quæ notat Inn. *in cap. quia veriſimile, de præſump.*