

LEY IX.

Como aquel que ouisfe otorgado, que recibiera alguna cosa emprstada; si non le fuisse entregada, como se puede amparar si gela demandassen.

Ley 2. tit. 16. lib. 5. Rec. Ley 1. tit. 3. lib. 4. Rec.

Fuza, e esperanga fazen los omes a las ve- gadas, vnos a otros, de se emprestar algu- na cosa; (1) e aquellos a quien fazen esta pro- messa, fazen carta (2) sobre si, ahte que sean entregados della, otorgando que la han rescabi- da; e despues cae acse, que les fazen demanda (3) sobre esta razon, bien assi como si les ouies- sen fecho el prestido verdaderamente. E quando tal cosa como esta cae aciere, dezimos, que este que fizo la carta sobre si, deve esto querellar al Rey, o a algunos de los otros (4) que juzgan en su logar; como aquel que le prometio de prestar marauedis, e non gelos quiso prestar, nia

telligo istam legem, quando ante iudicium non esset peti- tum, etiam extrajudicialiter: nam si hoc operatur inter- pellatio tacita per elapsum diei expressi: quanto magis ve- ra interpellatio licet extrajudicialis? & quia hoc reperitur expresse in contractibus bona fidei, leg. si sterilis, §. cum per venditorem, ff. de adio. empt. nec video bonam ratio- nem diversitatis, cur aliud in contractibus stricti juris, ma- xime attento jure isto paritarum, & pro his adde leg. 9. tit. 14. & leg. 18. tit. 11. infra ead. part. cum dist. leg. 9. di- cit, por juyzio, & leg. 18. non non dicit, sed pidiisse tam- en, & sic sufficere etiam extrajudicialiter peti.

LEX IX.

Non potest debitor opponere exceptionem non numerata pecunie, si creditor probat numerationem, vel si intra biennium in iudicio non fuit debitor conquestus: aut si dicitur exceptioni renunciat, hoc dicit.

(1) Emprstas alguna cosa. Ex isto verbo, & quia tan- tum in isto tit. tractatur de mutuo earum rerum, quae con- sistunt pondere, numero, & mensura, videtur quod ex- ceptio non numerata pecuniae tantum habeat locum in confessione mutui harum rerum, non aliarum: neque in aliis contractibus, & hujus opinionis est gloss. in leg. in con- tractibus in princ. C. de non nu. pecu. Azo. tamen in sum- ma, C. eo in princ. tenet, quod isti: exceptio locum habeat pro omni re, quamvis non numeravit, vel non solvit, leg. pecuniae, ff. de verb. signific. ejusdem opin. fuit Simon Vin- cen, & aliis sequaces, quoniam tenet Alberi. dicens, forte de jure veriorum in dicta lege, in contractibus co. 2. scilicet, quod non fit differentia in hac exceptione inter mutuum, & alios contractus, tu dicit, quod ad hoc, ut ista exceptio tran- sferatur onus probandi in creditorem ultra biennium locum tantum habet in contractu mutui, & etiam in confessione dotis intra sua tempora, ut C. de dote caut. num. per totum, & est ratio, quis promptiores sunt homines ad confiten- dum ex causa mutui, quam ex aliis causis: in aliis tamen contractibus, vel rebus, confessio statim praedjudicat, ut in leg. generaliter, C. de non nu. pecu. nisi probetur negativa, vel error, vel simulatio, & ita tenet Bal. & Saly. in dicta lege. in contractibus in princ. & Paul. de Cast. in dicta lege generaliter, si tamen confessio fiat ad liberandum, poterit opponi exceptio infra 30. dies, ut in dicta lege in contra- ctibus, §. super cateris, ubi vid. Paul. de Cast. & adde quod notat. Bal. in leg. pecunia, C. de solutione.

(2) Carta. Quid si confessio mutui fiat coram testibus, vid. Bar. in leg. si ex cautione, C. de non num. pecu.

(3) Demanda. An autem licet ador nihil petat: possit reus istam querelam proponere? Dic quod sic ut in autb. hac autem querelam, & ibi gloss. C. de non num. pecu.

contar, nin dar; e deve pedir, que le mande dar la carta que tiene sobre el, de los marauedis que le prometio de prestar. E si le callare, que lo non muestre asi, ante que dos años pas- sen, despues que fizo la carta, dende en adelante (5) non podria poner tal querrela. E si ge- la demandasse despues, seria tenuto de darle los marauedis, bien assi como si los ouiesse recibie- do. (6) E si ante que los dos años se cumplie- sen, lo querrelasse, segund que es sobredicho, non seria tenuto (7) de responderle por tal car- ta, nin de pagarle los marauedis. Fuera ende, si el otro pudiere prouar, que le auia dado, e con- tado los marauedis, que le prometiera de prestar; o si el dehdor, que auia otorgado, que auia rescibido los marauedis prestados, renunciase a la defension de la pecunia non contada. Ca estonce non se podria amparar por esta razon, (8) si este renunciamento atal fuisse eferito en la carta. (9)

LEY

& Bart. in autbent. de tempore non solu. pecun. super dote, colla. 7.

(4) O alguno de los otros. Quando creditor est absens, requiritur, quod ista querela proponatur in iudicio, ut hic & in leg. in contractibus, §. in omni. C. de non num. pec. Si tamen creditor potest haberi creditori, sufficeret fieri in scriptis, ut in dist. §. in omni. & notat. gloss. in leg. si intra, C. eod. tit. & ibi Bal. & Kzo. in summa, col. 2. quia tamen ista lex ponit istam formam: ut fiat coram iudice, & inferius subdit, e si se callare, que non lo muestre asi, & c. tutius est, quod sine querelando, sine excipiendo su- per hoc proponatur coram iudice.

(5) Dende en adelante. Adde leg. in contractibus in prin- & ibi gloss. in verbo nullo modo, C. de non num. pec. & amplia, & limita istam regul. ut latè videbis per Feli. in c. si cautio. fol. 4. & §. de fide instr.

(6) Bien assi como si los ouiesse rescibido. Non ergo excu- saretur a solutione, licet opponat exceptionem non num. pecu. vel doli exceptionem elapso biennio, licet velit in se assumere onus probandi, quod pecunia non fuit numerata, & sic videtur hic approbari opinionem Jaco. Butrica in leg. generaliter, & in leg. in contractibus, C. de non num. pec. Bal. & Salic. in leg. si non fugiui, C. si cert. petat. & etiam Feli. affirmare videtur, in cap. si cautio, & hoc de rigore juris: sed de equitate canonica (quae ratione peccati ser- uanda est in utroque foro) contractum esset secundum com- mune opinionem, ut tradit Joan. de Imo. in dist. cap. si cautio. col. 7. & Feli. fol. 5. colum. 1. an autem admit- tatur debitor ponens positionem creditori post biennium, quod pecuniam non numeravit? Bar. tenet quod sic in dicta lege. in contractibus, §. 1. qui vult, quod creditor teneatur respondere, nisi ex justa causa recuset, quod licet sit equum, non est sine scrupulo per text. in dicta lege. in contractibus, §. illo, sed tene opinio. Bartol. atenta dicta equitate ca- nonica.

(7) Non seria tenuto. Istam regulam, quod debitor op- ponens de non numer. pecun. infra biennium, & non tenetur, nisi creditor probet numeratam, extendit, & limita, ut per Feli. in dist. cap. si cautio, fol. 3. col. 4. & fol. 4.

(8) Por esta razon. Scilicet, ut non teneatur solvere, ni- si creditor probet numerationem, potest tamen in se assu- mere onus probandi pecuniam non fuisse numeratam: nam non debet plus operari renunciatio, quam lapsus bienni, qui (ut dixi) saltem de equitate canonica non excludat de- bitorem volentem in se assumere onus probandi, ita tenet Joan. de Imo. in cap. fin. de solutio. col. pen. & Saly. in dist. leg. si ex cautione. 1. & §. 3. quæst. ubi gloss.

(9) Carta. An sufficeret renunciatio in eadem carta? ista lex inquit quod sic: sed videtur durum, cum eadem fa-

LEY X.

Que fuerza ha el emprstamo, e que pena deve auer el que lo non tornare.

TAl fuerza ha el prestamo (1) que los omes fazen vnos a otros, de las cosas que se pueden contar, o pesar, o medir, que luego que passa la cosa a poder de aquel a quien fue prestada, que maguer la queme fuego, (2) o la lleue agua, o la furten ladrones, o la pierdan por otra manera qualquier, por de aquel se pierde que la rescibe prestada, e non por del otro que la presto. Otro si dezimos, que aquel que toma la cosa prestada, si non la torna a la razon que deuia, que tenuto es de pechar aquella pena, (3) que le obligo por esta razon. E si pena non fue puesta, deve pechar los daños, e los menoscabos, (4) que rescibio el otro, en demandar la cosa que le presto. E para esto pagar, son tenudos tambien los herederos, de los que tomaron el prestamo, como ellos mismos.

TITULO II.

Del prestamo, a que dizen en latin Commo- datum.

EL prestamo como se departe en dos ma- neras, diximos en la segunda ley del Ti- tulo ante deste. E pues que y fablamos cumplidamente de la primera manera de presta- mo, a que dizen en latin Mutuum; por que se

facilitate ducatur, vid. Alex. consil. 35. col. 1. vol. 1. ad- verte tamen, quia de jure communi, communis opinio erat in contrarium, scilicet, quod non teneat renuncia- tio facta in eodem instrumento, ut tenet Bart. & commu- niter Docto. in dist. leg. si ex cautione, C. de non num. pec. Host. & Joan. Andr. in cap. fin. de solut. Abb. in cap. si cautio, de si. instr. Ista tamen lex decidit, quod & si fiat renunciatio in eodem instrumento, teneat renunciatio: & approbat hic opinio Joan. Fabri. inffit. de liter. obli- co. fin. Bald. in L. illicitas, ff. de offi. presti. & eadem dicit esse æquam opinionem Joan. de Imo. in cap. si cautio, de fide instr. num. 25. & asserit etiam num. 6. com- muniter servari. Limita, & intellige, nisi renunciatus as- sumeret in se onus probandi pecuniam non fuisse numera- tam, ut dixi in gloss. supra super verbo, bien assi, & te- met gloss. in dicta lege. si ex cautione, & Roder. Suarez in re- pet. leg. post rem, ff. de re jud. fol. 142. col. 3. quid tam- en si renunciatio fieret lapso biennio, vid. Salicet. in dicta lege. si ex cautione, qui vult, quod tali casu nullo modo audiretur, & si assumeret in se onus probandi, vid. ibi- dem, & Feli. in cap. si cautio.

LEX X.

Non excusatur recipiens mutuo rem consistentem in numero, pondere, vel mensura a casu fortuito, & post moram teneatur ad penam, si est apposita, alias ad interesse ipse debitor, & ejus hæredes, hoc dicit.

(1) Prastamo. Et in dubio an præsumatur pecunia depo- sita, vel mutuata, vid. Salicet. in leg. incendium, col. fin. C. si cert. petat.

(2) La queme fuego. Concord. leg. incendium, C. si cert. petat. & infti. quibus mod. re contrahi oblig. §. item is cui.

(3) Aquella pena. Et sic potest apponi pena in contractu mutui, quod intellige, si mutuan non sit solitus sone- rari: nam si esset solitus præsumeretur pena adjecta in fraudem usurarum, ut in leg. cum allegati, C. de usur. & in leg.

emprstan todas las cosas que se pueden contar, o pesar, o medir. Queremos aqui dezir, de la se- gunda manera de prestamo, que es dicha en la- tin Commodatum; por que se pueden emprestar todas las otras cosas que non son de aquella manera. E mostraremos primeramente. Que cosa es. E por que ha assi nome. E quien lo puede fa- zer. E a quien. E de que cosas. E en que manera. E cuyo es el peligro, si la cosa prestada se pier- de, o se muere, o se menoscaba. E quando deve ser tornado tal prestamo. E que pena deve auer el que rescibiere la cosa prestada, si non la tornare.

LEY I.

Que cosa es prestamo, a que dizen en latin com- modatum, e por que ha assi nome, e quien lo puede fazer, e a quien, e de que cosas.

Commodatum, es vna manera de prestamo, que fazen los omes vnos a otros; assi como de cauallos, o de otra cosa semejante, de que se deve aprouechar aquel que la rescibio, fasta tiempo cierto. (1) E esto se entiende, quando lo faze por gracia, o por amor, non tomando aquel que lo da, por ende, precio (2) de lo- guero, nin de otra cosa ninguna. Commodatum quiere dezir, (3) como cosa que es dada a pro- de aquel que la rescibio. E todos aquellos que diximos en las leyes del Titulo ante deste, que pueden dar, e rescibir emprstadas, las cosas que se suelen contar, o pesar, o medir; ellos mismos (4) pueden dar, e recibir, tal prestamo como es-

fin. tit. 11. infra ead. part. & per Bart. in leg. cum sta- pulati sumus, ff. de verb. oblig.

(4) Los daños, y los menoscabos. Adde leg. quod si Ephe- si. in princ. ff. de eo, quod cert. loco, & leg. nummis, ff. de in litem jurand. ubi gloss. in verb. sua die, & nota, quod in mutuo pecunie venit etiam interesse: quod est extra rem, ut in dist. leg. nummis, quod non est in aliis mutua- bilibus extra pecuniam numeratam, ut in leg. si sterilis, §. cum per venditorem, ff. de adio. empt. & vid. quod ex hoc infert Jaso, post Fulgo. in dist. L. nummis, 3. notab. & quod si esset mercator, an veniat etiam interesse extrinse- cum? Vid. Bar. in dist. leg. nummis, & in leg. non utique, §. auuc de offic. ubi bonus text. ff. de eo, quod cert. loco.

TITULUS SECUNDUS.

LEX I.

Est commodatum illud, quod gratuitè alicui ad cer- tum tempus utendi datur, & dicitur quasi ad commodum recipientis datum, hoc dicit.

(1) Fasta tiempo cierto. Tacitum, vel expresse si enim commodato æquum, ut vadis ad Villam tacitè inest tempus infra quod possis ire, & redire de Villa; leg. 3. §. si quis ita, ff. de eo, quod cert. loco, & tradit Bart. in leg. incommo- dato, §. sicut, ff. de commoda. & intellige, ut sit commoda- tum, quod deus ad certum usum: alius esset precarium, ut notat gloss. & ibi Bart. in dist. §. sicut, de quo vid. Abb. in cap. fin. de preca. pe. & si. col. & in c. 1. de commoda. & quid si infra præfixit tempus non potuisti uti commo- dato, forte quia infirmus, vid. gloss. & Bart. in dist. §. sicut.

(2) Precio. Adde in §. item is cui infti. quibus mo. re contra. obli. ad fin.

(3) Quiere dezir. Prosequitur dicta Azo. C. eod. in sum- ma, col. 1.

(4) Effos mismos. Si tamen pupillus commodaverit, ab uno

te, que se faze de las otras cosas que non son desta natura, assi como de fuso diximos. (5)

L E Y II.

En que manera se faze el prestamo, a que dizen en latin Commodatum: e cuyo peligro es, si se pierde, o se muere, o se empeora, la cosa emprestada.

D Epartieron los Sabios antiguos, que el prestamo del comodato se faze en tres maneras. La primera es, quando el que empresta la cosa, la empresta con entencion de fazer gracia al que lo rescibe, (1) tan solamente, e non por pro de si mismo. E esto seria, como si emprestasse vn ome a otro, cauallo, o arma, o otra cosa semejante, que ouiesse menester. E de tal prestamo como este dezimos, que aquel que lo rescibe, que es tenudo de lo guardar tan bien como si fuesse suyo proprio, e aun mejor si pudiere. E si lo non fiziesse assi, si se perdiessse, o se muriesse, o si lo empeorasse por su culpa, o por descuydamiento, (2) tenudo es de pechar otra tal cosa, e tan buena, a aquel que gela presto. Empero, si esto

auiniesse por ocasion, (3) e non por su culpa, estonce non seria tenudo de lo pechar. La segunda manera de prestamo es, quando de la cosa emprestada se aprouecha tambien el que la da, como el que la rescibe: e esto seria, (4) como si dos omes combidassen a comer, de lo vno, aun su amigo, e el vno dellos ouiesse vasos de plata, e el otro non; e aquel que los non auia, rogasse al otro, que le prestasse aquellos vasos con que beniesse, para fazer honrra, e plazer, a aquel su amigo. E de tal prestamo como este, otro semejante del, dezimos, que aquel que lo rescibe, non es tenudo de guardarle mas, que faria las sus cosas proprias. (5) E porende, guardandolo el assi como lo suyo, maguer se perdiessse por ser el de mal recabdo, (6) non seria tenudo de lo pechar. La tercera manera es, quando el que empresta la cosa, lo faze con entencion de fazer honrra, e plazer, a si mesmo, mas que por aquel que lo rescibe. E esto seria, como si alguno emprestasse a su esposa, (7) o a su muger, algunos paños (8) preciados, porque viniesse ante el mas apuestamente, e mejor. E porende

uno latere tantum stat contractus: quia pupillus non est obligatus, sed alius obligatur ei, ut in leg. Julia. §. ante pe. ff. de actio. empt. idemque, & si pupillo commodatum sit: neque enim tenetur, nisi in quantum locupletior factus sit, vel nisi in quantum deliquit, ut ff. commod. leg. 1. §. fin. & leg. 2. & 3. & in leg. 1. §. an in pupillum, ff. de positi. fur autem, & prado, & consimiles recte agunt commodati. ff. eod. leg. commodare. & leg. ita ut si fur. (5) Diximos. Supra in summa hujus tit. & tit. praced. L E X II.

Contrahitur commodatum tribus modis, aut gratia recipientis, aut gratia dantis, aut gratia utriusque; cum vero gratia dantis contrahitur commodatum, tenetur donatarius de dolo tantum, si autem gratia recipientis, tenetur de omni culpa, sed non de calu; sed quando gratia utriusque tenetur talem diligentiam, sicut in rebus suis adhibere: alias tenetur de leui culpa, hoc dicit.

(1) Gratia al que lo rescibe. Et si non constat cuius gratia factum sit, regulariter presumitur factum commodatarii gratia, secundum Bart. in leg. si ut certo, §. interdum, ff. commodat. & nota, quod si contractus sit principaliter gratia recipientis, licet aliqua utilitas veniat danti censetur factus gratia recipientis tantum, text. not. & ibi nota. Ange. & Alexand. in leg. rogasti in princ. ff. si cert. petat. & ibi etiam Bart. in fin. princ.

(2) O por descuydamiento. Ista est leuissima culpa, quæ est de iudicio incircospecta ab ea diligentia, quam habent commuiter, diligentiores, & diligentissimi homines, unde si diligentissimus præcauisset, & tu nescivisti præcauere: es in culpa leuissima secundum Abb. in capit. unico de commodat. colum. 3. post Bart. in leg. quod nerna, colum. 5. ad fin. ff. de positi.

(3) Ocasione. Casum scilicet fortuitum, de quo non tenetur commodatarius, etiam si gratia sui tantum factum est commodatum. Et intellige nisi culpa præcesserit casum, ut in leg. si ut certo, §. nunc videndum, versic. sed interdum, ff. eod. & in capit. 1. eod. tit. & in leg. in rebus, §. 1. ff. eod. & idem si præcessit mora, vel pactum, ut habetur in dictis iuribus, & in leg. proxima infra eodem.

(4) Esto seria. Istud exemplum ponit consultius in leg. in rebus, in fin. princ. ff. eodem.

(5) Proprias. Adverte ad istam legem, nam de iure communi, conclusio communis Docto. est quod commodatarius gratia utriusque tenetur de culpa etiam leui, per text. in leg. si ut certo, §. nunc videndum, & in leg. in re-

bis, in princ. ff. commodati, & ibi Bart. & tenet gloss. in §. item is, cui in verbo exaltam insitit. quibus mod. re con. obli. & in dict. leg. si ut certo, §. interdum, ff. comm. Abb. in cap. 1. de commodat. col. 2. licet gloss. ibi dixit tantum de dolo, & lata culpa, & levis culpa, prout diffinitur à Bart. in leg. quod nerna, col. 10. ff. de positi. est de uicio in circumspecta ab ea diligentia: quam adhibent homines diligentes ejusdem conditionis, & professionis, & hoc prout consideratur culpa in rebus prorsus alienis, que diffinitio probatur in leg. ea igitur, ff. de pigno, actio, conjuncta cum lege pracedent. in §. fin. quæ etiam loquitur in commodato, cum gloss. ibi probatur, quod etiam in commodato, quando sit gratia utriusque debet taliter levis culpa considerari; ista tamen lex vult, quod Commodatarius gratia utriusque licet censetur de leui culpa, debeat tamen talis culpa considerari secundum eam diligentiam, quam ipse adhibebat in suis rebus propriis, & non ultra, videlicet secundum quod alius homo diligens solet adhibere, & ideo tene mentem istam legem, cujus ratio forte potest assignari, quia in tali commodato vertitur societas quadam illius rei commodatæ, unde sufficit eam diligentiam adhibere qualem in rebus suis adhibere solet, ut in lege socius socio, ff. pro socio, & in §. fin. insitit. de societa. & sic, quod levis culpa hic consideretur, non ut in rebus alienis prorsus: sed pro ut in rebus communibus, ut in communibus, Bart. in lege quod nerna supra alleg. diffinit leuem culpam, & adde ad prædicta, quod not. Bart. in leg. 1. col. 2. post gloss. ibi ff. de solution. adde leg. 8. tit. 8. infra eadem partia, ibi quanta puidesse, & quæ ibi dixi: & vid. in materia lege 11. tit. fin. 7. partit.

(6) Por ser el de mal recabdo. Sed quid si in rebus suis est omnino negligens, dic. quod tunc tenetur: quia caderet in latam culpam, intellige ergo de eo, qui aliquid erat negligens, non tamen omnino, secundum Bart. qui ita declarat in leg. quod Nerva, ff. de po. colum. 11. & Saly. in leg. si nulla, colum. 4. ff. de pigno, actio.

(7) A su esposa. Facit quod in dubio, ornamenta quæ dantur sponsæ, potius tenentur commodata, quam donata, vid. quæ dixi in leg. 3. tit. 11. part. 4. in gloss. super parte como don. & cum ista sint consuetudo donari, præsumitur donatio, leg. 1. §. officium, ff. de tutel. & ratio distrah. & probari videtur in leg. 52. in ordinationibus Taurinis.

(8) Paños. Exemplum hoc, aliud ponitur in leg. si ut certo, §. interdum, ff. comm.

de dezimos, que pues el prestamo, por su honrra, e por su plazer, si ella pierde aquello que le empresto, non es tenuda de lo pechar; fueras ende, si lo dexasse perder engañosamente. (9) E lo que diximos en esta ley, ha logar, non tan solamente en estas cosas sobredichas, mas en todas las otras cosas semejantes dellas.

L E Y III.

A quien pertenece el peligro de la cosa emprestada, quando se pierde por ocasion.

POR ocasion perdiendo algund ome la cosa que ouiesse recebido emprestada, que fuesse de aquellas que se non pueden pejar, (1) nin contar, nin medir, assi como cauallo, o armas, o paños, o otra cosa semejante, non es tenudo de la pechar el que la rescibe, si se pierde sin su culpa. E por ocasion se perdiendo, e non por su culpa, seria, como si (2) gela quemasse fuego (3) con otras, o si se cayesse la casa (4) de fuso, (5) e la marasse; o si gela levassen auenidas de aguas, o gela robassen los enemigos, o gela furtaassen ladrones; (6) o si la perdiessse sobre mar por alguna tempestad, o por quebrantamiento de algund Nauio, en que la leuasse ome; o en otra manera semejante destas. Pero razones y ha, que maguer se perdiessse la

Partida V.

(9) Engañosamente. Dolo scilicet, & lata culpa, ut in dict. §. interdum, & in leg. 1. §. is quoque apud quem in fin. ff. de actio. & obli. gloss. in dict. c. unico de commo.

L E X III.

Si res commodata perit per casum, ut in exemplis hujus legis, non tenetur Commodatarius, si tamen culpa præcessit casum, ut in casibus in hac leg. exceptis, tenetur. Item tenetur de casu si post diem assignatum rem commodatam non restituit, vel si susceptus in se periculum casus fortuiti, hoc dicit.

(1) Que se non pueden pejar. Nam de illis procedit, quod habetur supra tit. 1. leg. fin.

(2) Como si. Habes hic, qui dicantur casus fortuiti, & aliqua exempla, & adde leg. contractus quadam ad fin. ff. de reg. jur. de quo vid. plene per Bil. in leg. que fortuitis, col. 2. C. de pigno. actio. ubi ponit tam de contingentibus factio naturæ, quam factio hominis, & ibi dicit, quod casus fortuitus est accidens, quod per custodiam, curam, vel diligentiam mentis humanæ, non potest evitari, & casus fortuiti dicuntur violenti, qui Domini iudicio procedunt, ut notat gloss. in §. 1. insitit. de cap. dimi. & tradit Bald. in leg. licet, col. 1. C. loca.

(3) Fuego. Incendium ergo est casus fortuitus, ut hic, & leg. si ut certo, §. quod vero senectute, ff. eo. & in leg. contractus in fin. ff. de regul. jur. quod intellige, quando ortum fuit sine culpa inhabitantium, ut declarat Bal. in leg. nam, & salutem, §. 1. de offi. presbiti vigili. quem vid. & gloss. in §. præterea insitit. quibus mod. re con. obli. & vid. in materia bonum consilii. Alex. 50. vol. 1. & late per S. lic. in leg. que fortuitis, col. 2. & 3. C. de pigno. actio. ubi & Bal.

(4) Cayesse la casa. Adde dict. §. quod vero senectute.

(5) De fuso. Hæc omnia dicit propter id quod habetur in dict. §. quod vero senectute, & ibi gloss. in verb. salvas, quam vid.

(6) Furtaassen ladrones. In dict. §. quod vero dicitur vi latronum. Idem tamen dic in furto clandestino, de quo non erat suspicandum, secundum Bal. in dict. leg. que for-

cosa por alguna de las ocasiones sobredichas, que seria tenudo de la pechar, a quel que la ouiesse recebido emprestada. E esto seria, (7) assi como si demandasse vasos de plata emprestados, con que beuiesse en su casa, e los leuasse sobre mar, o en algund camino, e los perdiessse alla; o si pidiessse alguna bestia emprestada, para vna jornada, e la leuasse mas lueñe, e se muriesse, o se perdiessse alla. Ca en tales casos como estos, o en otros semejantes dellos, tenudo seria de pechar lo que rescibiesse prestado, maguer la cosa se perdiessse por ocasion: por que el dio carrera por do acaciesio aquella ocasion, vñando della en otra manera que non deuia. Otrofi dezimos, que rescibiendo vn ome de otri alguna cosa prestada, fasta tiempo cierto, que non fuesse de aquellas que se suelen contar, nin pejar, nin medir, si fu pusiessse, o ora cierta, a que la tornasse a su señor, si de aquel dia, o de aquella ora en adelante, vñasse de aquella cosa, teniendola contra voluntad (8) de su señor, e se perdiessse, o se muriesse, tenudo seria de la pechar. Esto mismo seria, si aquel que rescibiesse la cosa prestada, se obligasse (9) en tomandola, que si se perdiessse, o se muriesse, o se empeorasse, por alguna destas cosas (10) que diximos, que fuesse el peligro del.

B 2

LEY

tuitis, col. 1. C. de pigno. actio. & in leg. 1. ubi notabiliter, C. de po. regulariter tamen furtum non numeratur inter casus fortuitos, ut in leg. cum duobus, §. damna, ff. pro socio. & notat. gloss. in dict. §. præterea insitit. quibus more contrahi. obli. & in dict. §. sed ista quidem insitit. de actio. fallit tamen, quando non potest culpa imputari, ut in dict. §. damna, veluti si portatio insolentia data fuit ei, cui furtum factum fuit, vel uxor ejus ei subtraxit, vel si fuit factum furtum à familiari, de quo verisimiliter confidere debuit: quia reputabatur bonus, vel quia ostia bene firmavit: sed de nocte fuerunt perforata, ut multoties contingit in apothecis, in quibus nullus dormit, secundum Salic. in dict. §. damna. & Angel. in dict. §. sed ista quidem, col. 4. ad fin. & gloss. in dict. §. damna.

(7) Esto seria. Adde L. si ut certo, §. sed interdum, ff. commodat. & ibi Bart. notanter distinguendum, quando quis tenetur de casu, si culpa præcessit casum, & adde leg. 4. infra tit. 1. & le. 20. tit. 13. ea. part. & vid. in materia notat. dictum Bald. in c. 1. §. fin. Epist. vel Abb. ver. 2. quæro, quod si quis præcedente sua culpa fuit excolarus, vel aliis inhabilis, seu inutilis factus, aufertur sibi feudum, & vid. per eundem in c. 2. in fin. de feud. sine culpa non amit.

(8) Teniendola contra voluntad. Et sic, ubi mora præcessit casum, tenetur quis de casu, ut hic, & in le. si ex legati causa, ff. de verbo. obli. & in le. quod te mihi, ff. si cert. petat. & in c. 1. de commodato.

(9) Se obligasse. Adde lege 1. C. eod. & c. 1. eod. tit. & an sit idem, si res datur extimata, vid. ibi Abb. col. fin.

(10) Por alguna destas cosas. Sed an requiritur, quod specificetur casus, vel sufficiat generalis renuntiatio casuum fortuitorum, generaliter in se suscipiendo periculum eorum, sine expressione alicujus? Ista lex non aperit, vid. per gloss. & ibi Doct. in leg. sed & si quis, §. questum, ff. si quis cautio. & Sali. in dict. leg. 1. C. commo. versic. quæro nunc circa secundam partem. & communior videtur opinio, quod generalis renuntiatio post aliquos casus expressos tenet in contractibus, & in iudiciis, vid. quæ dixi infra ead. part. tit. 8. leg. 23.

LEY IIII.

Si aquel que toma la cosa emprestada la embia por mensajero, cuyo deue ser el peligro, si se pierde en la carrera.

Emprestada tomando algund ome cosa de otri, que sea de aquellas que se non suelen contar, nin pesar, nin medir, si aquel a quien fue prestada, la embiasse al señor cuya era, con algund tu ome (1) de recabdo, (2) que fuele atal, que ouiesse acostunbrado de fiar en el (3) tales cosas, o mayores, si en leuantandola cite tal, la perdiessse por ocasion, como si gela tolessen por fuerza, o gela furtaassen, o en otra manera semeiante destas, o si le fiziesen algund engaño, por que la perdiessse; en qualquier destas maneras, o en otras semeiantes dellas, dezimos, que se pierda a aquel que la presto, e non al que la tomo prestada. Ca pues el puño aquella guarda en embiarla, que fiziera si fuya propia fuele, non es tenuto de la pechar. Mas si la embiasse con ome que non fuele de buen recabdo, (4) e en quien non ouiesse acostunbrado de fiar tales cosas, si se perdiessse por culpa deste atal, o por su negligencia, tenuto seria de la pechar aquel que la ouiesse tomado prestada. Mas si aquel que ouiesse emprestado tal cosa, embiasse por ella algund ome suyo, e aquel que la tenia gela dieffe; si aquel su ome que embio por ella la perdiessse, o la malmetiesse, o se fuele con ella, perderie y a aquel cuya fuele, e non aquel que la tomo emprestada. Pero si este que la auia prestado, e cuya era, embiasse dezir a aquel a quien la

auia prestado, que gela embiasse por algund su ome de recabdo, en quien se fiasse; e este atal por quien gelo embio dezir, cambiasse la razon, e dixesse, que le embiaua dezir, que gela embiasse por si mismo; si este que la tiene lo creyessse, (5) e gela dieffe, si la perdiessse, o se fuere con ella, es el peligro de aquel que la tiene prestada.

LEY V.

Como los herederos del finado deuen tornar la cosa que rescibio emprestada, aquel a quien ellos heredan.

Mriendose alguno, a quien ouiesse prestado cauallo, o otra cosa semeiante della, tenuto es de lo tornar su heredero, a aquel que lo empresto. E si por auentura los herederos muchos fuessen, qualquier dellos, que aya aquella casa, (1) es tenuto de la rendir, a aquel cuya era, o a sus herederos. Otrosi dezimos, que si aquel que tomo la cosa prestada, la perdio en su vida, o la perdieron sus herederos, despues que el murio, por su culpa; que son tenudos cada vno dellos (2) de la pechar, pagando cada vno su parte en aquella cosa, segund valier; o deuen comprar otra tal como aquella, e tan buena, e darla a aquel cuya era la otra que se perdio. E aun dezimos, que si vna cosa fuere emprestada a dos omes, o mas, e quando gela emprestaron, non se obligassen cada vno dellos en todo, para tornarla; si aquella cosa se perdiessse, (3) tenudos son cada vno dellos, de pechar su parte, e non mas. (4)

Ley 5.
lib. 5.
Recop.

LEY

LEY IIII.

Si Commodatarius misit rem commodatam cum familiaris, quem alias legalem novit, & diligentem, aut cum eo qui commodans mandavit, & asportat eam, non tenetur de ejus perditione, alius secus, hoc dicit.

(1) Con algun su hombre. Limita, nisi actum sit expressè: vel tacitè ex qualitate personarum, ut per se ipsum referret, secundum gloss. Barr. & Doct. in leg. cum qui, §. fin. & in leg. qui non, ff. eod. limita etiam, & intelligit, quando species remittitur per nuncium & telem, secus, si est quantitas, nam indistinctè periret periculo mitrootis. L. incendium, C. si cert. perat. & tenet Abb. in cap. significante de pign. Paul. in dist. §. fin. nota tamen, quod si est debitor quantitas, licet alius teneretur deferre ad domicilium creditoris, excusabitur tamen si esset periculum perendi rem in itinere, ut voluit gloss. notat. in leg. cum bi. §. causa, ff. de translatio. quam ad hoc allegat Bald. in leg. liberti, col. 4. C. de operis liberti. & Platea multum notans in leg. nemo, C. de anno. & tribu. lib. 10. & similiter si ego debitor, quantitas tradidi eam nuncio a creditore destinato, statim liberor, licet nuntius perdat, secundum Abb. in c. significante, supra alleg. & procedit etiam, si nuntius sit Ecclesiæ, secundum Bal. in authent. hoc jus portellum in fin. C. de Sacrosan. Eccles.

(2) De recabdo. Adde quod habetur in leg. 27. tit. 1. 1. part. 3. & adde text. notab. in leg. apud Laboonem. §. fin. ff. de praeser. verb. & quæ notat Bal. in leg. si in cui. C. de furtis.

(3) Fiar en el. Et non refert, an esset pauper, si alias ex bonis moribus præcedentibus erat talis, de quo erat confidendum, ut in leg. suspensum, & ibi Bart. ff. de suspect. tuto.

(4) De buen recabdo. Nota, quod imputatur ei, qui malum nuntium misit, adde leg. si cum exhibuissent, ff. de

publica, & in leg. cum mandato, ff. de mino. & gloss. in cap. in gravibus, 3. q. 7. & leg. cum qui, §. fin. cum gloss. leg. sequens, ff. commoda, & leg. si soluturus, & ibi Bart. 1. notabil. ff. de solutio.

(5) Lo creyessse. Imputatur ei, qui fuit credulus, ut hic, & notat gloss. in leg. si mei causa, ff. eod. cuius dictum approbatur in ista leg. limita, & intelligit, nisi commodatarius habeat iustam causam credendi, ut qui portavit instrumentum falsum, vel erat famulus consuetus mitel pro talibus, ut in leg. pen. ff. quod cum eo, & leg. vel uniuersorum, ff. de pign. actio. tenent Ang. & Paul. in dist. leg. cum qui, §. fin. ff. isto ritu, facit leg. cuiuscumque, §. sed cum fullo, ff. de instit. & leg. quicumque, C. de seruis fugiti. vers. quod si seruis, & adde Bart. in leg. si quis uxori, §. apud Laboonem, ff. de furtis.

LEY V.

Hæres commodatarii tenetur sicut defunctus: & si sint plures hæredes, tenetur restituere, tenens rem commodatam: sed si est perditio, omnes tenentur pro partibus hæreditariis, & si duobus commodatur res: quilibet pro parte, nisi fuerint insoluidum obligati, hoc dicit.

(1) Que aya aquella cosa. Prohicit hoc ex æquitate contra regul. L. pro hæreditariis, C. de hæredit. actio. & adde leg. 3. §. hæredes, ff. isto ritu, & limita, nisi prius fuisset lis contestata cum defuncto super restitutione rei, ut in leg. 2. in fin. ff. de preto. sippi. & not. gloss. in leg. in conditione, ff. de cond. furti.

(2) Cada vno dellos. Adde leg. si duo, ff. de post. & gloss. in leg. si cert. §. si duobus uehiculum, ff. commo. in parte habebuntur.

(3) Se perdiessse. Ex hoc verbo colligitur, quod loquitur hæc lex de obligatione secundaria ratione doli, vel culpæ.

(4) Su parte e non en mas. Nota bene istam leg. quia

LEY VI.

Como aquel que presta la cosa, que ha alguna maldad en ella, deue apercebir al otro que la toma prestada.

Pidiendo vn ome seruo prestado, para seruirse del algund tiempo, si aquel seruo fuele ladron, e el señor del non apercebiessse ende, a aquel que lo emprestaua, mas se callasse; (1) si este seruo tal furtaasse alguna cosa, a aquel que lo tomo prestado, tenuto es el señor, de pechar aquello que le furtaasse el seruo. Otrosi dezimos, que si prestasse vn ome a otro, alguna cuba, o tinaja, o otra cosa, para tener vino, o azeite; si aquella cosa que le prestasse, fuele quebrantada, o fuele tal, que rescibiesse mal sabor el vino, o el azeite, o se perdiessse, o se menoscabasse en otra manera, aquello que y metiessse; e sabiendo (2) el señor della, que tal era, se callasse, que lo non dixesse al que la prestaua, tenuto es de pecharle todo el daño, que le veniessse por razon de aquella cosa que le presto.

LEY VII.

Que el que toma seruo, o Cauallo emprestado, que le deue dar a comer, mientras que lo touiere.

Cauallo, o seruo, o otra cosa semejante desta, tomando vn ome de otro prestada, el que lo rescibe, tenuto es de darle de lo luyo, que coma, e todas las cosas que fueren menester, demientras que se seruire de ella. Mas si por auentura cayessse en alguna enfermedad, sin culpa de aquel que la auia emprestada, todas las cosas que le fuere menester, para guarecer aquella enfermedad, tambien en las melezinas, como en galardon, al Maestro que le guareciere, por su trabajo, el señor (1) de la cosa es tenuto de lo pagar, e non el que tiene la cosa prestada.

LEY VIII.

Como aquel que perdia la cosa emprestada, e la pecho a su dueño, la deue auer, si la fallare despues.

Pediendo alguno la cosa que tomasse prestada, e despues que fuele perdida, fiziesse emienda della a aquel cuya era, pechandogela; si acaciessse, que el señor fallasse despues aquella cosa, que era perdida, en tu escogencia (1) es, de la

tuto, dar. poss. vide Bald. in leg. adem. col. penul. C. locat. & facit ista lex contra gloss. in leg. arboribus, §. de illo, ff. de usufruct. quæ dicit famulum infirmum debere habere necesse expensas: sed & salarium de quo vid. Barr. in leg. si uno, §. item cum quidam, col. fin. ff. locat. & in leg. opera, ff. de usufruct. lega. & ibi Bal. in leg. fin. C. de condi. infra. & in leg. liberti, col. 5. C. de operis liberti. & Specu. tit. de loca. §. postquam, col. 6. vers. quod si mercenarius.

LEY VIII.

Si commodatarius perdat rem commodatam, & solvit æstimationem commodanti, & postea inuenit eam dominus: ipsius est electio, vel retinere pretium, vel recipere rem, & pretium restituere: sed si extraneus eam inuenit, recuperat eam commodatarius tamquam suam, hoc dicit.

(1) Escogencia. Approbat opi. gloss. in leg. in commodato, §. fin. ff. eod. non aperit tamen ista lex, quam actioem actor intendere debeat, an rei vendicationem, quod æstimationem solvit, ut in leg. si culpa, ff. de rei vendi. an conditionem sine causa ad repetendum pretium, ut in leg. si fullo, ff. de condi. sine causa, an actionem commodati contrariam ad rem, vel pretium alternativæ, prout elegerit solvere reus, ut hic, & in dist. §. fin. ubi Bart. post Jacob. Butri. tenet, quod actor possit eligere unam ex istis, quam vellet, & si eligat rei vendicationem, & lis super ea contestatur, non poterit post litem contestatam reus eligere: ut solvat pretium, sed cogetur solvere secundum naturam actionis intentatæ. In contrarium tamen videtur, imò quod non competat in isto casu actori rei vendicatio, quia licet soluerit æstimationem, ex quo tamen non est nactus possessionem, non est factus dominus, & cum ei non sit, cessat rei vendicatio, non poterit agere actionem in rem, & hoc credo verius, & tenet Ange. & Paul. de Cast. in dist. §. fin. post Dyn. in c. pro poss. fore, de reg. jur. in 6. poterit ergo intendere actor, vel conditionem sine causa, vel contrariam commodati, ut hic, & in dist. leg. si fullo, duobus tamen casibus posset actori competere rei vendicatio. Primo, si re exante, & hoc sciens, commodans recepit sponte rei extimationem: quia cum videatur vendidisse, si postea res perueniat ad eum, teabitur ad rei restitutionem utili in rem. Secundo, si dolo

de jure communi opinio communis Doct. erat incontra- rium, scilicet, quod in obligatione secundaria, quæ datur ratione doli, vel culpæ, si ambo commodatarii deliquerunt, seu fuerint in culpa, propter quam res commo- data fuit perditæ, ut quilibet eorum teneatur insoluidum, & moventur Doct. per text. in dist. §. si duobus uehiculum ad finem; ibi: Quodammodo duo rei habebuntur. Ita vero lex disponit: quod non teneatur, nisi pro parte, nisi actum fuerit: ut quilibet teneatur insoluidum. Tene ergo menti istam legem, quæ videtur approbare opi. gloss. in dist. §. si duobus uehiculum in verbo habebuntur, quæ intelligit illum text. si hoc actum est, ut sint duo rei non alias, intelligendo gloss. quod loquatur de dicta obligati- one secundaria, quam tamen gloss. Doct. intelligunt, quod loquatur de obligatione primitiua ad rei restitutionem, non de secundaria. Limita, & intellige istam legem, quan- do uterque commodatarius dolum, vel culpam commisit: nam si unus tantum committeret: ille solus teneretur in totum, ut in leg. 1. §. si apud duos, ff. de post. Bart. in dist. §. si duobus, col. 3. vers. oppono. & videtur, quod in obli- gatione secundaria.

LEY VI.

Commodans tenetur de damno commodatario illato per seruum, furem commodatum: vel vas vitiosum: si dominus scivit, & commodatarius non certificavit, hoc dicit.

(1) Se callasse. Cum sciret eum esse furem, ut hic, & in leg. si seruis, ff. eod. & hoc requiritur, ut possit agi actione contraria commodati, nam si ageret noxali: posset, etiam si commodator esset ignorans, leg. 1. 2. & 3. ff. de noxa.

(2) Sabiendo. Secus si ignorante, ut hic, & in leg. in rebus, §. item, qui sciens, ff. eod.

LEY VII.

Tenetur commodatarius ad expensas rei commodatæ, quando iam tenet: sed de expensis in infirmitate factis tenetur dominus, hoc dicit.

(1) El señor. Intellige si expensæ sunt magnæ: secus si modicæ, ut in leg. in rebus, §. postunt, ff. eod. & quæ dicatur quantitas magna, vel parua relinquatur arbitrio judicis, gloss. in auth. ut hi qui obligasat se perirent habe. res mino. §. sed, & si quis, Bart. in authent. minoris, C. qui testat.

la tomar para si, si quisiere, e de tornar al otro el precio que ouiesse tomado por ella, o de retener el precio para si, e dar al otro la cosa. E si otro alguno la fallasse, que non fuesse el señor della, puedegela demandar aquel que la perdio, tambien como si fuesse suya, (2) porque el auia ya dado el precio al señor della.

LEY IX.

Quando deve tornar el prestamo, aquel que lo recibio; e que pena deve auer, si lo non fiziere.

Para seruicio cierto, o fasta tiempo señalado, recibiendo alguno de otros, cauallo, o otra

ipse commodator habuit extimationem, ut quia ipse furripuerat rem. & nihilominus habuit extimationem, ut in leg. rem mihi, & ibi Albe. ff. commo. vid. gloss. & docto. in dist. leg. si culpa, in verbo, iurati, secundum gloss. in dist. leg. si fultio, & vid. quæ dixi in leg. 19. tit. 12. par. 3. in gloss. super verbo, que le torne.

(2) Suya. Dabitur ei ergo utilis, in rem etiam sine cessione, ut in dist. leg. si culpa, ff. de rei vend. & probatur etiam hic.

LEX IX.

Restitui debet commodatum expleto usu, vel tempore, nec potest retineri prætextu debiti, nisi pro necessariis expensis in commodato factis, postquam fuit res commodata, & nisi restitutum, tenetur commodatarius ad expensas: & etiam tenetur de casu post moram contingente, hoc dicitur.

(1) Fecbo. Id est, post usum expletum, ut in leg. in commodato, §. sicut, ff. commo. & in c. 1. cod. tit. non ante alias daretur contraria commodati, ut in dictis iuribus, præcarius tamen revocari potest, quandomque; & si res concederetur precario ad certum usum, ut not. Abb. in c. fu. de precario, & in c. 1. super gloss. l. col. 2. de commo. lmita tamen, & intelligit notam, in dist. c. fu. col. fin. nisi ex revocatione precari intemptiva fieret magnum dampnum precario recipienti: quia tunc obstat exceptio doli: quia non potest negari, quin precarium sit beneficium, & quomodo distinguitur commodatum a precario, vid. per gloss. & Alber. & doct. in dist. §. sicut Abb. in dist. c. 1.

(2) Complido. Quid si commodavi tibi equum ad eundem Parisios, & tenuisti tantum in domo, quod potuisti ire, & redire, dicit, quod possum revocare ante usum, vel aliud tempus expletum, arg. ff. de verb. obli. leg. interdum, & tenet Alberi. post Jacob. de Rave. in dist. leg. incommodato, §. sicut, ff. cod. ubi dicit: esse idem, & si commodatarius sit impeditus uti casu fortuito, & idem dicit, si commodatarius non possit uti re commodata, nam tunc statim potest revocari, vid. etiam ibi per Bar.

(3) De prenda. Concordat leg. fin. c. cod. & leg. petenti, qui est casus notabilis, & ibi Bar. ff. de pig. actio. & ratio hujus decisionis est secundum Alberi. post Jacob. Butri. in leg. fin. quia res pervenit ad retinere volentem ex tali causa, ex qua patet soluisse tradentem jus in ea constituere, ut in leg. rei commo. §. cod. & sic cessant contraria de leg. 1. c. etiam ab chirographa. pecu. pig. re. no. & aliarum LL. & quid si pecunia commodatur, ut species, an possit retineri pro debito, vid. Salic. post gloss. in dist. leg. fin. ubi ipse, & Bal. & Ange. late distingunt in ista materia, vide per eos in ista materia retentionis, & per Bar. in leg. fin. c. in quibus causi, pig. vel hypo. tacite contrahi, & in leg. si non sortem, §. si centum, ff. de condi. indebi. & Bal. novell. in tract. de dote. fol. 47. col. 1. & 2.

(4) Despues que gela prestana. Approbat, & declarat opi. gloss. in dist. leg. fin. c. cod. & sic habes hic unum casum, in quo competit jus retentionis, scilicet ratione impenfarum, quæ factæ fuerunt in re commodata: non procederet

cosa semejante, emprestada; dezimos, que luego que el servicio fuessse hecho, (1) o el tiempo sea complido, (2) tenuto es de la tornar a su señor: e non la puede tener dende en adelante como en razon de prenda, (3) maguer aquel que gela auia prestada, le ouiesse a dar alguna debda, o otra cosa: fueras ende, si la debda fuessse por pro, o por razon de aquella cosa mesma, que recibio prestada. E aun estonce ha menester, que sea fecha despues que gela prestaron, (4) e non ante. Ca estonce bien la puede tener, fasta que sea entregado de la despensa que fizo en la cosa prestada; leyendo la espen-

Lev. 1.
tit. 17.
lib. 5.
Rec.

tamen in factis in re deposita, ut in leg. fin. in fin. infra tit. prox. & adde, quod potest quis retinere rem defuncti, quousque sibi solvantur expensæ factæ in ejus funere, vel infirmitate, leg. in restituenda, ubi Bal. C. de peti. heredit. & etiam malæ fidei possessor poterit retinere rem propter expensas factas, causa fructuum percipiendorum, ut in leg. si à Domino, ff. de peti. heredit. fundum, ff. famil. heredit. & in leg. 41. tit. 28. part. 3. & si res minoris, vel furiosi pignori detur sine decreto, licet datio non teneat, competit tamen retentio, si in utilitatem minoris est versum, leg. si pupillorum, §. pen. ff. de rebus eorum, gloss. in leg. 2. C. de curato. furio. Item minor a vendicando alienata repellitur, si pretium in ejus utilitatem versum non restituit, leg. utere, & leg. si prædium, in fin. C. de præditi minor. Item uxor potest retinere res viri pro dote, ut sibi solvatur, leg. si filiofamilias, in princ. & ibi Bar. ff. sol. matri, & vide in hoc omnino, quæ tradit Ange. Atet. in tracta. maleficio, in parte, & ejus bona publicamus, col. 2. & Bal. in leg. cum tibi, C. qui portio. in pig. habe. tex. in aut. de exhiben. rei, §. quia vero, colla. 3. & procedit hoc antequam hæres intret possessionem bonorum hereditatis, alias non possit hæreditibus non contententibus, ut in leg. dotis actionem, ff. solu. matrimo. Decius consil. 400. columna. 2. de retentione bovis intrantis in fundum alicujus, quousque satisfaciatur de damno, vide Bar. in leg. hoc amplius, §. 1. in fin. ff. de dam. inf. Item licite retinet Procurator instrumenta litis, quousque sibi satisfiat de sumptibus, leg. que omnia, §. 1. & ibi Bar. ff. de Procurator. poterit etiam dominus fructus secatos per colonum adhuc extantes in fundo loco pignoris pro mercede retinere, ut in leg. in præditi, ff. in quibus causi, pig. vel hypothe. taci. contra. not. Bald. in leg. adem post princip. C. loca. & cum emptor non tenetur stare colono poterit colonus retinere rem, propter expensas in re factas, leg. colonus, ff. de vi. & vi arma. Bald. in leg. emptorem, col. 2. C. loca. adde Bal. in leg. non ab re, C. unde vi. competit etiam jus retentionis in casu, leg. ratis, & ibi Bar. ff. de incen. rui. naufraga. pupillus etiam in contractu ulro ditroque obligatorio, licet ipse sine autoritate tutoris non obligetur: obligat tamen sibi alium, ut in leg. pupillus, §. primo, ff. de aucto. tut. & per Bar. in leg. obligari. in princ. ff. cod. tamen si pupillus agat contra eum cum quo contraxit, datur jus retentionis ei, quia pupillo convenitur: nisi pupillus impleat ex parte sua, tenet Bar. in dist. §. 1. & si vassallus vendidit feudum ignoranter, licet non perdat feudum propter ignorantiam, & debet sibi ab emptore restitui: poterit tamen emptor retinere, donec sibi venditore satisfiat de interesse, Bal. in §. si vassallus, 2. ff. de feud. sue. controver. inter domi. & agna. adde etiam alium casum, ubi consultur per modum retentionis per gloss. & ibi Paul. de Cast. in leg. si ex pluribus, ff. ad leg. Falci. & jus retentionis transit etiam in singularum successorem, ut habetur in leg. 1. ff. quibus mod. pig. vel hypo. sol. & in leg. cum prator, ff. de distractio. pigno. Bart. in leg. si tertius, §. si prius, ff. de aqua plu. arcen. & probatur in leg. 3. & ibi Bal. C. quod met. causi. tradit Soci.

Del prestamo, que es commodato.

penfa atal, que con derecho (5) la puede demandar. E la pena que deuen auer aquellos que non tornaren la cosa prestada, es esta: que la deuen dar con las cosas, e las misiones que fizo, en demandandola, a aquel que la presto. E demas, si la cosa se perdiessse, o se muriesse, o se menoscabassse, despues que el pleyto fuessse comenzado por demanda, e por respuesta, seria el pagligro (6) de aquellos que la recibiessem prestada.

de comendar, e a quien: e a quien las puede demandar, e quando: e a quien deuen ser tornadas, e en que maneras: e que pena merecya, quien lo non quiere tornar.

LEY I.

Que cosa es condesijio, a que dizen en latin, depositum, e onde tomo este nome, e quantas maneras son del.

Condesijio, a que llaman en latin, depositum, es quando vn ome da a otro (1) su cosa en guarda, fiandose en el. E tomo este nome, de peño: que quiere tanto dezir, como poner de mano en guarda de otro, lo que quiere condesiar. (2) E son tres maneras de condesijio. La primera es, quando alguno, sin otra cuyta (3) que le acuezca, da a otro en guarda sus cosas. La segunda es, quando alguno lo ha de fazer en tiempo de cuyra; esto seria, como si se quemasse, o se cayesse la casa, a alguno, en que tuuiesse alguna cosa, o se quebrantasse la naue en que lo lleuassse, o acaciendo alguna destas cuytas, diessse en guarda a otro, a quella fazon, alguna de aquellas cosas que tuuiesse y, por estorzerlas de aquel peligro. La tercera es, quando algunos omes contienen en razon de alguna cosa, e la meten en mano de fiel, (4) encomendandogela, fasta que la contienda sea librada por juyzio.

LEY

TITULO III.

De los Condesijos, a que dizen en latin, Depositum.

Depositum, en latin, tanto quiere dezir, en romance, como condesijio. Onde, pues que en los Titulos ante deste fablamos de de los emprestados, de que reciben gracia, e ayuda, aquellos que lo toman de otro; queremos aqui dezir; de los condesijos, en que fazen plazzer, e amor, los que los tienen en guarda, a los otros de quien los reciben. E mostraremos, que cosa es condesijio, a que dizen en latin, depositum. E onde tomo este nome, e quantas maneras son del: e que cosas son aquellas que vn ome puede encomendar a otro, e qual las pue-

confil. 158. col. 9. vol. 2. & licet retentionis jus, quod causatur ex jure pignoris, porrigatur etiam ad fructus rei, ut in leg. quamvis, C. in quibus causi, pig. vel hypo. contra. tamen in jure retentionis cautio, alias propter impenfas in re factas, non extenditur ad fructus rei jam separatas a re ipsa: cum talis retentio non habeat locum, nisi in ea re in qua facta est impenfa, dicta lex si in arca, & dicto §. si centum, & in fructibus separatis tenet Bal. novell. in tractatu de dote, fol. 4. col. 1.

(5) Con derecho. Vide supra eodem leg. 7.

(6) Seria el peligro. Etiam si eodem modo res esset peritura penes commodantem, ut in leg. cum res, §. si fin. ff. de leg. 1. & in aut. de deposito, & denunciatio. L. respon. colla. 7. & tenet Azo. C. cod. in summa, & in debitore ex contractu, ista est communis sententia, ut tenet Bar. & alii communiter in leg. quod re mihi, ff. si cert. pet. & in leg. nemo rem suam, 1. ff. de verb. obli. huic tamen comuni conclusioni, videtur fortiter obstar, text. in leg. si plures, §. 1. ff. de depo. neque videtur obstar responso gloss. ad illam legem, quod intelligatur, quando debitor habebat justam causam litigandi propter impenfas, quia ultra id quod est dividare ad illum tex. depositarius non habet justam retentionem rei depositæ propter impenfas, ut patet in leg. fin. j. tit. 1. & in dist. aut. de depo. & denunciatio, 1. resp. unde Paul. de Cast. in dist. leg. cum res, in fine distinguit in hoc aliter, quod Bart. & Docto. scilicet quod aut constat, quod res non fuisset ita peritura: quia fuisset vendita, & tunc debitor tenetur, aut constabat, quod non fuisset venditurus, & sic eodem modo fuisset peritura penes commodantem, vel creditorem, & quod non teneatur per dist. leg. si plures, §. 1. aut dabitur, & tunc præsumatur contra morosum, quod non fuisset peritura, & quod fuisset venditurus commodans, vel legatarius, ut est casus in dist. leg. cum res, in fin. & per istam distinctionem in actione personalium dicit multas LL. reduci ad concordiam, & cum dictis Paul. de Cast. tranfit Decius in dist. leg. quod re, & contra communem tenet Jas. ibidem, & in dist. leg.

nemo, & forte in puncto juris istud esset tenendum, licet communis opinio sit ea, quam prædixi. Si vero agatur actione reali, dic ut in leg. item si verberatum, §. si fin. ff. de rei vendi. & per Bart. & Docto. in dist. leg. quod re, in foro tamen conscientiam non tenebitur, qui obligatus est ex contractu ad restituendum rem, si naturaliter intere t. & eodem modo esset peritura apud cred. torem commodantem, vel deponentem, ut tradit notabiliter Pet. de Aucha. in repe. reg. peccatum, fol. 3. col. 2. vers. in questione autem supra dicta, de reg. jur. in 6. & adde in materia text. not. in leg. qui variario, ff. de pigno. acti. & gloss. & Paul. de Cast. in leg. si possessor, §. si fin. ff. de peti. bare.

TITULUS TERTIUS.

LEX I.

Depositum est, quod unus dat res suas alteri custodiendas, confidens de eo, & contrahitur tribus modis. Uno modo voluntariè. Alio modo necessariè propter incendium, ruina, vel naufragium, ut salvetur. Tertio modo sequestrando rem, de qua in iudicio contenditur, hoc dicitur.

(1) Da a otro. Et sic, ut sit depositum, requiritur, quod recipiatur in custodia, non si simpliciter res relinquatur in domo alicujus: aliud est enim deponere, aliud in custodia committere, ut in leg. si ego, §. si fin. ff. de jur. dot. & tenet Jo. And. post Lambert. de Ramo in additio. ad Specu. in rub. de deposito, ubi vide alias duas notab. quaestiones in hoc.

(2) Condesiar. Hispanum vocabulum antiquum in custodiendum dare.

(3) Sin otra cuyta. Quid interfit scire, an propter imminentem necessitatem fiat depositum, vel necessitate cessante, vide in leg. 1. ff. eo. & infra co. leg. 8.

(4) En mano de fiel. De hoc habes in leg. licet, §. 1. ff. cod. & in leg. interesse, ff. de acquir. poss. & in leg. propria, ff. isto tit.