L.2.§.1.ff.locat.& conduct. e ſe confirma, *L.20. & L. convenit* 65. *ff. contrah emp.* mas agora, ſe conta o facto na acçaõ.

§. 5. *Conductor (autèm) omnia ſecundúm legem conductionis facere debet: & ſi quid in lege prætermiſſum fuerit: id ex bono & æquo præſtare. Qui pro uſu aut viſtimentorum, aut argenti, aut jumenti, mercedem aut dedit, aut promiſit: ab eo cuſtodia talis deſideratur, qualem diligentiſſimus paterfamilias ſuas rebus adhiberet quam ſi præſtiterit, & aliquo caſu (fortuito) eam rem amiſerit: de reſtituenda ea non tenebitur.*

O conductor, deve de obſervar a Ley do contrato do arrendamento: e ſe eſquecer alguma couſa, deve de fazelo de boa fé, e ſem máo engano. E o que recebeo por aluguer veſtidos, vazos de prata, ou cavalgadura, deve de por tal guarda neſſa couſa, qual nas ſuas hum deligentiſſimo pay de familias; e ſe pondo a tal deligencia, por caſo fortuito, ſe perder alguma couſa alugada, não eſtá obrigado a reſtituição, nem á eſtimaçaõ.

Remiſſ.

1 Eſtè §. do effeito dos arrendamentos, ſe comprova da *L. ſi quis domum* 9.§.1.*ff.locat Peg for.cap.*3. *á n.*895.*in ſpecie n* 923.*Guſm.evit. q.*24. *L.*1. §. 6. *ff depoſit. Garc. expenſ.cap.*14 *n.*17. *Tuſch lit M. concl.*180 *ex n.*13. O contrato he Ley, *ut h.§. & L. contractus* 23. *tom.* 5. *Peg for.cap.*3.*n.*82. *&* 83.*& ibi jura.*

2 O conductor, deve tratar a couſa arrendada, conforme o coſtume do lugar, de boa fé, *L. merces* 25. *§.conductor omnia ff. locat.& con-*
3 *duct. Ord.lib.*4.*tit.*27. §.*fin.* e ſendo contratada alguma cauſula, e omettida na eſcritura, ſe pòde provar por teſtemunhas, *Valaſc.alleg.*72. *n.*52. *Barb.ad Ord.lib.*3.*tit.*59 *pr.n.* 6.*Gam.dec.*12.*n.*4. e aſſim o coſtume da terra, com que he viſto conformar-ſe, *L.*34. *tom.*5.

Quanto á exactiſſima deligencia 4
do conductor, *L. item quæritur* 13. *& L.merces* 25.*ff.h.t.Actolin.reſol.* 64. *&* 65.

Quanto ao caſo fortuito, *Sand.in* 5
d.L.contractus ubi dix. tom. 5. *L.*3. §.1.*ff.naut.caupon.ſtabul.L.*5.§2.*ff. commod.Peg.for.cap.*3.*Cyriac.contr.* 61.

Da eſterelidade, *Ord.lib.*4 *tit.*27. 6
L licet 8. *Cod.locat.cap.propter ſterilitatem eod.tit.& ibi Barb.Valaſc. q.*27. *Actolin.reſol.* 43. *Peg. for.d. cap.*3. *Rocca cap.* 120.

§. 6. *Mortuo conductore intra tempora conductionis, hæres ejus eodem jure in conductione ſuccedit.*

Morto o conductor, dentro do tempo do arrendamento, paſſa o meſmo direito a ſeu herdeiro.

Remiſſ.

Eſte §. de que morto o condu- 1
ctor, dentro do tempo do arrendamento, paſſa eſte a ſeu herdeiro, pelo reſto, ſe confirma *L.viam veritatis* 10. *Cod.h.t. L.*21.*& L.*62.*ff. locat.Pacion.locat.cap.*61. *n.*1.*Ord. lib.*4.*tit.*45.§.3. que ſe limita no Co- 2
lono parciario, que naõ paſſa, *d.Ord. pr.* porque ſe reputa ſociedade, que finda com a morte natural, §. *ſolvitur* 5.*Inſt.ſociet.Ord.lib.*4.*tit.*44. §.4.

O herdeiro, eſtá obrigado a preſ- 3
tar o facto do defunto, e teſtador *L.* 62.*& L.*177.*tom.*5. Na renda Real, *vide Phæb dec.*198.

Todo o contrato, por via dè re- 4
gra, paſſa para os herdeiros dos contrahentes, *L.ſi pactum ff.probat.L. jurisgentium* §. *pactorum ff. de pact.*

L.

L. cum secundum L. veteres Cod. contr & comit. stip. Phæb. dec. 198. n. 2. e a locaçaõ, he contrato, *ut h. t. Inst.*

TIT. 26.

De Societate.

Societatem coire solemus, aut totorum bonorum, quam Greci specialiter .... appellant: aut unius alicujus negotiationis, veluti mancipiorum vendendorum emendorumque, aut olei, aut vini, aut frumenti emendi vendendique.

Costumamos fazer sociedade, ou de todos os bens, a que os Gregos chamaõ *Koinoproxian*, ou de hum negocio: como de comprar, e vender escravos, azeite, vinho, ou trigo.

Remiss.

1 ESta divisaõ da sociedade, hé tirada da *L. societates contrahuntur sive universorum bonorum, sive negociationis alicujus, sive vectigalis, sive etiam rei unius 5. ff. prosoc.* scilicet, sociedade, e companhia, *Ord. lib. 4. tit. 44. Phæb. dec. 198 & ibi Addit.* Praçaria, especie de sociedade, *Ord. lib. 4 tit. 45.* vide *Gom. 2. var. cap. 4. & n. 2.* e por isso finda com a morte, e naõ passa ao herdeiro.

2 Sociedade legal, *Ord. lib. 4. tit. 46. & tit. 95 pr. tit. 96. §. 24. Guerr. tr. 2. lib. 6. cap. 1.* ainda o Direito chama socios, e consortes, ao marido, e mulher, *Felic. societ. proæm. n. 24.*

fff 3 *& 25.* Se hum se dota falsamente, naõ communica a riqueza do outro, *vide, Phæb. dec. 152. & n. 7. & addit. Molin just. tr. 2. disp. 427. Arouc. adn.*

4 *L. 1. §. 1. n. 21. ff. just. & jur.* As vontades dos homens, sendo legitimas, se devem guardar; *Aug. Barb. in L. de societate 6. n. 2. Cod. pro soc.*

§. 1. *Et quidem si nihil de partibus lucri & damni nominatim convenerit: æquales scilicet partes & in lucro & in damno spectantur. Quod si expressæ fuerint (partes:) hæ servati debent. Nec enim unquam dubitum fuit, quin valeat conventio, si duo inter se pacti sint, ut ad unum quidem duæ partes & lucri & damni pertineant, ad alium tertia.*

Se os socios naõ expressarem no contrato as partes do lucro, e perda, seraõ iguas em huma, e outra: porèm, se forem expressas, se deve de guardar o contrato; porque nunca se duvidou, que hum socio podia ter duas partes, e outro, huma,

Remiss.

Este §. das partes do lucro, e perda, he tirado da *L. si non fuerint partes societati adjectæ: æquales esse constat. 29. ff. h. t. pro soc.* e se prova da *L. 1. si igitur 55.* vers. *æquum est enim ff. prosoc. L. si societatem 6. ff. eod dix. L. 10. tom. 5. cap. 55. & cap 77 tom 7. Ord. lib. 4. tit. 44.* 1
§. 9. Quando diz parte, se entende 2
ametade, *glos. in L. si quis 5. Cod. postul. L. plane 34. §. fin. ubi glos.* verb. *proparte ff. legat. 1.* dix. *L. nomen 164. §. 1. tom. 6.* que confirma este §. *& cap. 55. tom. 7.* scilicet, naõ falando em quota certa.

O convencionado, naõ havendo 3
resistencia de direito, deve de se guardar, *d. L. 6. & L. 29. & seqq. ff. h. t. L. 23. tom. 5. Peg. for. cap. 3. n. 82. & 83. & h §. 1. & Ord. d. §. 9.*

Lucro, sem perda, ou desproporcinado, he illicito, e se chama sociedade Leonina, *d. L si non fuerint 29. §. Aristo ff. pro soc. dix. L. 10. tom. 5. Felic societ. cap. 18. n. 16. & 17. & Ord. d. tit. 44. §. 9 fin.* 4

Hum

5 Hum dos requesitos da sociedade, he serem iguaes em todo o evento, *Ansald. de Ansald. comert. disc. 87. n. 37. & 83. Tusc. lit. S. concl. 287.*
6 *Mosio de societ. pag. mihi* 622. hum a industria, outro o dinheiro, *Ord. d. §. 9. L. societatem 6. ff. pro soc. L. 1. Cod pro soc. & § 2. Inst. h.t. Casareg. comert. disc. 29. Felic. cap. 9. & 39.* vide, *Pacion. locat. cap. 5.*
7 A solução, feita ao socio, livra ao solvente, *Cancer. 2. var. cap. 6. n. 204. Altim. null. cont. q. 25. n. 261. fin. Giurb. ad consuetud. cap. 4. glos. 6.*
8 *n. 27.* que amplea, finda a sociedade, respeitando ao negocio, *Ansald. disc.*
9 *98. á n. 5.* e tambem cada hum dos socios pòde ser convindo, *Ansald. d. n. 261. & seqq. ubi DD.*

§. 2. *De illa sane conventione quæsitum est, si Titius & Sejus inter se pacti sint, ut ad Titum lucri duæ partes pertineant, damni tertia: ad Sejum duæ partes damni, lucri tertia: an rata debeat haberi conventio? Quintus Mutius contra naturam societatis talem pactionem esse existimavit, & ob id non esse ratam habendam. Servius Sulpitius (cujus sententia prævaluit) contrà sensit: quia sæpè quorundam ita pretiosa est opera in societate, ut eos justum sit conditione meliore in societatem admitti. Nam & ita coiri posse societatem non dubitatur, ut alter pecuniam conferat, alter non conferat, & tamen lucrum inter eos commune sit, quia sæpè opera alicujus pro pecunia valet. Et adeó contra Quinti Mulij sententiam obtinuit, ut illud quoque consiterit posse convenire, ut quis lucri partem ferat, de damno non teneatur, quod & ipsum Servius convenienter (sibi) fieri existimavit. Quod tamen ita intelligi oportet, ut si in alia re lucrum, in alia damnum illatum sit: compensatione facta, solum, quod supereſt, inteligatur lucro esse.*

Foy questaõ: *Se N. e N. contratassem que duas partes do lucro fossem para N. com a terça parte da perda, e para N. duas de perda, e huma de proveito, se havia de valer?* Quinto Mucio, teve esta convençaõ por contraria á natureza da sociedade; e Servio Sulpicio, cuja openiaõ prevaleceo, foy de contrario parecer; porque muitas vezes he taõ precioso o trabalho de hum na sociedade, que he justo ser admittido melhorado de condiçaõ. E porque tambem se pòde fazer dando hum o dinheiro, e outro naõ, communicando-se o lucro; porque muitas vezes o trabalho vale dinheiro; e por isso obteve a sentença contra Quinto Mucio, de que se pudesse fazer aquelle contrato: com rudo, deve-se entender, que se em huma cousa houver lucro, e na outra perda, feita a compensação, ó seja lucro o que sobejar.

Remiss.

Este §. da desigualdade das par- 1
tes, se comprova, *L. Mutius 30. ff. pro soc. L. si non fuerint 29 pr. ff. pro soc.* vers. *si vero placuerit ut quis duas partes*, e o caso da industria approva a *Ord lib. 4 tit. 44 § 9. Gam. dec. 110 n. 28. L. 1. Cod pro soc. Casareg. disc. 29. Pacion. cap. 5. Fecic. cap. 9. & 39. Giurb. consuetud cap. 1. glos. 6. p. 1.*

Compensatione facta: da compen- 2
saçaõ na sociedade, *Altim. q. 25. à n. 144.* nem ha lucro sem se tirar o 3
alheyo, *L. 30. ff. h.t. Portug lib 3. cap. 26. n. 70.* vers. *quare, ut h §. fin.*

Sociedade: de cousa illicita, he 4
nulla, *L. nec prætermittendum ff. pro soc. L si á reo fin. ff. fidejuss. L. inter predones & L. communi ff. commun. divid. Altim. q. 25. n. 26.* nem o mal adquirido se communica entre os socios de todos os bens, *L. si fratrib. §. fin & legg. seqq ff pro soc. Felic. q. 12. n. 40. Altim. n. 17.* nem o ser-

vo para o ſenhor, Frade para o Moſteiro, filho para o pay, *Altim. n. 17. fine Michalor fratrib. cap.27.* e vi que o pay naõ recebeo a pena de ſe lhe deflorar a filha; a ſociedade, deve ſer de couſa honeſta, *Altim. q.25.n.1. Guerr. tr.2.lib.6. cap.106.* entre marido, e mulher.

§. 3. *Illud expeditum eſt, ſi in una cauſa pars fuerit expreſſa, veluti in ſolo lucro vel in ſolo damno, in altero verò omiſſa: in eo quoque quod prætermiſſum eſt, eandem partem ſervari.*

Eſtá diſcidido, que ſe na ſociedade, ſó huma couſa for expreſſa, ou huma parte, como ſó o lucro, ou ſó perda, na outta houver omiſſaõ, ſe pratique no preterido, o meſmo, que no expreſſo.

Remiſſ.

Eſte §. ſe comprova com o meſmo Direito, e paridade de razaõ, *& Ord lib 4 tit.44 §.9.* e por aquella igualdade de ſua natureza, no lucro, e perda.

§. 4. *Manet autem ſocietas eo uſque, donec in eodem conſenſu perſeverarint. At cum aliquis renunciaverit ſocietati, ſolvitur ſocietas. Sed planè ſi quis callidè in hoc renunciaverit ſocietati, ut obveniens aliquod lucrum ſolus habeat, veluti ſi totorum bonorum ſocius, cum ab aliquo hæres eſſe relictus, in hoc renunciaverit ſocietati, ut hæreditatem ſolus lucrifaceret, cogitur hoc lucrum communicare. Si quid verò aliud lucri faciat, quod non captaverit: adipſum ſolum pertinet. Et verò, cui renunciatum eſt, quicquid omnino poſt renunciatam ſocietatem acquiritur, ſoli conceditur.*

A ſociedade, permanece em quanto os ſocios perſeveraõ no conſentimento anterior; porém quando hum delles a renuncia, ſe reſolve. Mas ſe a renuncia for doloſa, como ſe o ſocio de todos os bens, ſendo herdeiro inſtituido de outro, a eſte reſpeito, e fim fez a rencia, para elle ſó a lucrar; he conſtrangido a communicar o lucro, e dar partilha. Porèm, ſe lucrar outra couſa ſem dolo, e pertençaõ ſeniſtra de ganhar, a elle ſó pertence, e ao renunciado pertence tudo o que adquirir depois de renuncia da ſociedade, por nova cauſa.

Remiſſ.

Começaõ os modos de reſolver, 1
de quib. Altim. q 25. án. 507. Dura em quanto perſeveraõ, *L.tamdiu* 5. *& ibi Aug. Barb. in* 1. *&* 2. *Cod.pro ſoc.* porque ſe aperfeiçoa com o con- 2
ſentimento, *L. conſenſu ff. oblig. & act.pr. Inſt.obligat. ex conſenſ. L ut ſi pro ſocio L. qui admittitur ff. pro ſoc. Altim d.q.25. n.10.* E ſe diſſol- 3
ve pela renuncia, naõ ſendo de tempo certo, *Ord lib 4 tit.44 §.5. Aug. Barb.in d.L.5. Cod pro ſoc n.1. & 2. L.14 L.verum 63. § ſocietas fin. L. 64. & L. 65. ff pro ſoc. Dalner. renunc. cap.6.n.44. Guerr tr.2. lib. 6. cap.8.n.2. h.§.* e todo eſte §. explica a *Ord.d.§.5. &* 6. tirada deſte §.

Eſtando *re integra*, ſe diſſolve 4
de mutuo conſentimento, *§ fin. Inſt. quib.mod.toll.oblig.* Razaõ, *in §.8.* 5
porque nimguem eſtá obrigado a permanecer em communia, mãy das diſcordias, *L fin Cod commun.divid. L.cum pater 77.§.dulciſſimis ff.legat. 2. cap. ex tenore de ſent. ex commun.* dix.*coment L.1.* verſ. *dominium n.3. ff. adq.poſſeſſ. tom.8.* vide, *Altim.d. q.25 n.482.*

Calida, ou doloſa renuncia, naõ 6
deſobriga, *Ord.d. tit.44 §6. d. L. 65. §. 3. & ſeqq ff.pro ſoc.* O dolo, 7
naõ tem patrocinio, antes he punivel, *nec ex dolo ff.de dolo Barb ax. 76 n 5 Sabell.§ dolus n.17.*

Eſte §. 4. naõ procede na noſſa ſo- 8
ciedade

ciedade legal da *Ord. lib. 4. tit. 46. & 95.* nem a pòdem mudar, *Guerr. tr. 2. lib. 6. cap. 8. n. 15. & 16.*

§. 5. *Solvitur adhuc societas etiam morte socij: quia qui societatem contrahit, certam personam sibi eligit, sed & si consensu plurium societas contracta sit: morte unius socij solvitur, etsi plures supersint, nisi in coëunda societate aliter convenerit.*

Tambem se resolve com a morte do socio; porque o que faz este contrato, escolhe huma certa pessoa para si. E se for contrahida pelo consentimento de muitos, com a morte de hum se dissolve, posto que fiquem muitos, salvo se outra cousa for a cautelada no contrato.

Remiss.

1 Este §. parece tirado da *L. actione 65. §. morte unius socij ff. pro soc.* e se confirma com muitas, *L. 4. L. 35. L. 59. L. 63. §. in hæredem ff. eod. Ord. lib. tit. 44. §. 4. Phæb. dec. 198. & addit. Felic soc. cap. 34. n. 33. Altim. d. q. 25. á n. 507.* ainda com a Civel, *586. ubi DD.* e o *d. §. 4.* da *Ord.* parece tirado deste.

2 Socio no Vectigal, ou renda real, *L. adeo 59.* vers. *in societate vectigalium ff. pro soc. Ord. lib. 4. tit. 44. fin. pr. Phæb. dec. 198. & addit. Altim. d. q. 25. n. 520.*

§. 6. *Item si alicujus rei contracta societas sit, & finis negotio impositus est: finitur societas.*

A sociedade, de algum negocio particular, tambem se acaba, se este teve termo, e finda com o negocio sobre que se fez.

Remiss.

He tirado da *L. actione 65. §. morte* vers. *item si alicujus rei societas sit, & finis negocio sit impositus: finitur societas ff. pro soc. Guerr. tr. 2. lib. 6. cap. 8. n. 8. Altim. n. 592. h. §. Felic. soc. cap. 34. n. 21. & 22. h. §.*

§. 7. *Publicatione quoque distrahi societatem manifestum est: scilicet si universa bona socij publicentur, nam cum in ejus locum alius succedat, pro mortuo habetur.*

Tambem se finda pela confiscação: como se todos os bens do socio lhe forem confiscados; porque como em seu lugar entra outro, he havido por morto.

Remiss.

1 Tambem este §. da confiscação; he visto ser tirado da *L. actione 65. §. publicationeque ff. pro soc. L. 4. §. 1. L. 63. §. fin. ff. eod. Felic soc. cap. 34. 27. & 33. Altim. q. 25. n. 596. Guerr. tr. 2. lib. 6. cap. 7. n. 1.*

2 *In ejus locum alius*: o Fisco os bens para si, e assim dissolve, *L. fin. Cod. bon. eor. qui ant. sent. Auth. bona damnat. Cod. bon. præscript. L. 1. Cod. bon. eor. Guerr. d. cap. 7. ex n. 1. Portug. lib. 3. cap. 26. n. 43.* vid. *Guazin. confisc. ampliat. 21. num. 1. & 2.* e dissolve alegal, *Guerr. d. lib. 6. cap. 7. n. 1.*

§. 8. *Item si quis ex sociis mole debiti prægravatus, bonis suis cesserit, & ideo propter publica aut privata debita substantia ejus veneat: solvitur societas: sed hoc casu si adhuc consentiant in societatem, nova videtur incipere societas.*

Se algum dos socios por carregado de dividas, fizer cessão de bens,

e por iſſo os credores da divida publica, ou particular lhe venderem ſeus bens, ſe desfaz a companhia, e reſolve a ſociedade; mas ſe ainda conſentirem na ſociedade, he viſto começar de novo.

Remiſſ.

1 Com a ceſſaõ de bens, (quebrar de credito, pobreza) ſe reſolve, *d.L. actione 65. pr.* verſ. *item bonis creditoribus venditis ff. pro ſoc. Guerr. tr. 2. lib. 6 cap. 8. n 45. 67. Felic. ſoc. d cap. 34. á n 34. uſq 40. Altim. d q. 25. n. 597 598. uſq. 603.* Da Ceſſaõ
2 de bens, §. 40 *Inſt. act.* He viſto começar nova ſociedade, *L. 4. & L. ſi is qui 6 ff ceſſ. bon.* vide, *Ord. lib. 4. tit. 74. & §. 37 38 & 40. Inſt. act. L. 125. tom. 6. L. 28. & L. 173. tom. 5. Moraes lib. 6. cap. 12. n. 59 & 61.*

§. 9. *Socius ſocio utrum eo nomine tantum teneatur pro ſocio actione, ſi quid dolo commiſerit, ſicut is, qui deponi apud ſe paſſus eſt: an etiam culpæ, id eſt, deſidiæ atque negligentiæ nomine: quæſitum eſt, prævaluit tamen, etiam culpæ nomine teneri eum. Culpa autem non ad exactiſſimam diligentiam dirigenda eſt. Sufficit enim talem diligentiam communibus rebus adhibere (ſocium) qualem ſuis rebus adhibere ſolet. Nam qui parum diligentem ſocium ſibi adſumit: de ſe queri, ſibique hoc imputare debet.*

Foy queſtaõ ſe o ſocio eſtará obrigado a outro ſocio pela acçaõ *pro ſocio*, ſe cometter alguma couſa com dolo, como ſe conſentio depoſito na ſua mão, ou ſe por ſua negligencia pereceo? Com tudo prevaleceo, que eſtá obrigado pela culpa. Porèm, a culpa ſe naõ há de entender da falta da mayor diligencia; porque baſta tal diligencia nas couſas da ſociedade, qual coſtuma nas ſuas; e porque em tomar companheiro, e ſocio negligente, a ſi deve tornar a culpa.

Remiſſ.

Eſte §. final do dolo, e culpa, 1 he tirado da *L. ſocius ſocio 72. ff. pro ſoc.* e ſe confirma, *L. 5. §. 2. ff. commod. L. qui cum alio 19. tom. 5. Peg. for. cap. 3. n. 460. & ſeqq. L. 11. ff. peric. & commod. reivend. L. 35. §. 4. ff. contrah. empt. L. 14 ff. pign. act. & §. fin. Inſt. quib. mod. re contr. oblig.* e convem baſta a mediana deligencia do pay de familias, e que a ſi deve imputar o eſcolher ao negligente por companheiro: *Maced. dec. 31. cum d. L. 72. & h. §. Altim. d q. 25. n. 243.* O meſmo cuidado deve ter o 2 mandante na eleiçaõ do mandatario, *L. deligenter ff. mandat L. cum mandati Cod. eod. Actolin. reſol. 28. n. 5. 6. Altograd. conſ. 12. n. 19. & ex d. L. 19. tom. 5.*

O ſocio, ſó he obrigado *in id quod* 3 *facere poteſt* ao outro, *L. verum eſt 63. ff. pro ſoc. L. ſunt 16. L. ſed hoc 22. §. 1. ff judic. L. 28. & 173 tom. 5. Peg for. cap. 3. n. 485.* vide, *Moraes lib. 6 cap. 12.*

He da natureza da ſociedade, que 4 cada hum póde ſer convindo *inſolidum*, *Altim d q. 25 n. 261. Olea ceſſ. jur. tit 4 q. 8 á num 34 Cyriac contr. 467 477.* ainda eſtando em diverſas 5 partes, *Altim n 267. Sabell §. ſocietas n. 26. fine.* Sendo contrahida em 6 nome da ſociedade, *Altim. n. 266. Rocca cap. 100. Tuſch. lit. C. concl. 128.*

TIT. 27.

De Mandato.

Mandatum contrahitur quinque modis: ſive ſua tantum gratia aliquis tibi mandet, ſive ſua & tua, ſive

ſive aliena tantum, ſive ſua & aliena, ſive tua & aliena. At ſi tua tantum gratia tibi mandatum ſit: ſupervacuum eſt mandatum, & ob id nulla ex eo obligatio, nec mandati inter vos actio naſcitur.

O mandato, ſe contrahe por ſinco modos: ou mandando alguma couſa em ſua utilidade: ou ſua, e tua: ou ſómente alheya: ou ſua, e alheya, ou tua, e alheya. Mas ſe for em favor teu ſómente, he ſuperfluo o mandato; e por iſſo naõ ha ahi acçaõ *mandati*.

Remiſſ.

1 ESta diviſaõ, he tirada da *L. mandatum 2. ff. mandat. vel*
2 *contr. & L 6. §. ſi tibi ff. eod tit.* No mandato, ha duas acçoens: huma *directa* outra *contraria*, *L. 3. §. 1. L ſervuus 19. ff. mandat.*

3 A *directa*, ſe dá ao mandante, *L. ſi procuratorem 8. §. liber homó ff. mandat.* contra o mandatario, *L. ſi manda vero 22. §. fin. L. quod filio fam. 61. ff mandat.*

4 A *contraria* ſe dá ao mandatario, e ſeus herdeiros, *L. ſi vero 12.* verſ. *contrario judicio experiuntur ff. mandat.* ſcilicet, contra o mandante, e ſeus herdeiros, *L. ſi quis 27.* verſ *impendia mandati exequendi gratia facta ff. mandat. L. qui mutuam 56. §.*
5 *fin. ff. h. t.* e por iſſo, o que preſta fiador he viſto mandar tacitamente que pague por elle, *L. indubium 47.* verſ. *quoniam poteſt ff. condit. in-*
6 *debit.* e pagando o fiador, tem acçaõ *mandati*, contraria, contra o originario, *L. fidejuſſor 2. ff. pign. & hypoth L. idemque 10. §. idem Labeo fin.* verſ *fidejuſſores & mandatores ff. mandat. L. 56. fin. pr.* verſ. *fidejuſſor qui pecuniam ff. mandati L. fidejuſſor 64. ff. fidejuſſ. L. qui debitorem 18. ff.*
7 *fidejuſſ.* porque o ſeu officio lhe naõ deve ſer damnoſo, *L. 7. ff. teſtam. quemad. aper. Barb. ax. 167. n. 1.* eo quer a *Ord. lib. 3. tit. 92. Phæb. dec. 179.*

Do mandato, *Peg. for. cap. 3.* e 8 em eſpecie *á n. 847.* e ahi moſtra o como o mandatario deve de obedecer ao perceito do mandato, e ordem do mandante, *& L. á procuratore Cod. mandat.* e da culpa.

Todo o contrato, ou quaſi con- 9
trato, ſe faz, ou em favor do dante, ou de ambos, ou recipiente ſómente, *Peg. for. cap. 3. n. 77. Actolin. reſol. 64. & 65.* porèm no mandato ſe extende *Ultra.*

§. 1. *Mandantis (tantum) gratia intervenit mandatum: veluti ſi quis tibi mandet, ut negotia ejus gereres, vel ut fundum ei emeres, velut pro eo ſponderes.*

Em favor do mandante ſómente: como ſe te manda, que lhe trates ſeus negocios, compres Herdade, ou foſſes ſeu fiador.

Remiſſ.

Eſte mandato em favor do man- 1
dante, he tirado da *d. L. 2.* verſ. *mea tamen gratia ff. mandat.* Ao fiador 2
que paga pelo devedor originario, lhe compete a acçaõ *mandati*, *ut pr. Inſt. h. t. n. 5. & 6.* ou a acçaõ *negociorum geſtorum.* E o fiador fiſcal, 3
tem a meſma via executiva, no proprio juizo, *ut § 4 n. 18. Inſt. fidejuſſ. L. infraudem §. qui pro alio ff. jur. fiſc. Moraes lib. 1. cap. 4. §. 2. n. 13. lib. 5. cap. 11. n. 15. fin. Ord. lib. 2. tit. 52. §. 4. fin.* O dos negocios, pò- 4
de tratar as lides, e naõ pelo contrario, *Altim. q. 30. n. 190. & 310.*

§. 2. *Tua gratia, & mandantis: veluti ſi mandet tibi, ut pecuniam ſub uſuris crederes ei, qui in rem ipſius mutuaretur: aut ſi volente te agere cum eo ex fidejuſſoria cauſa, mandet tibi, ut cum reo agas, periculo mandantis, vel ut*

ipſius periculo ſtipuleris ab eo, quem tibi deleget in id, quod tibi debuerat.

Em teu favor, e do mandante: como quando te manda, que lhe dès dinheiro a juro, ou a cambio, ſe o havias de empreſtar: ou querendo tù propor a acçaõ *fidejuſſoria*, te mandar primeiro ao originario devedor, a perigo do mandante: ou que a ſeu riſco aceites a promeſſa do que elle te delegaſſe, para te pagar o que te devia.

Remiſſ.

1 Eſte §. do favor do mandante, e mandatario, he tirado da *d. L. 2.* verſ. *tua & mea, veluti ſi tibi mandem ut ſub uſuris crederes ei, qui in rem*
2 *meam mutuaretur ff. mandat.* O exemplo, *ex L. ſi mandavero 22. §. interdum ff. mandat. L. ſi mandatum 45. §. fin. ff. eod. tit. & Arouc adn. L. 2. §. 1. n. 189. ff. rer. diviſ.*

3 No primeiro caſo, tambem he commodo do mandatario nas uſuras, *d. L. 2. & ibi gloſ.* verb. *ſub uſuris.* No ſegundo, por Direito antigo, podia ſer convindo o fiador antes do Reo principal, *L. 5. Cod fidejuſſ.* mudado, *Novel. 4.* e havia perigo em demandar primeiro ao Reo devedor, por ficar livre o fiador, *L. fin. Cod. fidejuſſ.* aonde ſe tirou, vide, *Auth. Cod fidejuſſ. & Ord. lib. 4. tit. 59.* O terceiro caſo, *L. inter 26. §. abeſſe 1. ff. mandat. Arouc d. L. 2. §. 1. n. 189. ff. rer. diviſ.*

4 Rogar, que primeiro ao originario, era ſeu mandatario, *Arouc. d. L. 2. §. 1. n. 189 ff. rer. diviſ pag. 133.* Direito novo, *L. generaliter 28. Cod. fidejuſſ. & d. L. fin. Cod. Arouc. d. L. 2 §. 1. d. n. 189. ff. rer. diviſ.*

§. 2. *Aliena autem (tantum) cauſa intervenit mandatum, veluti ſi tibi aliquis mandet, ut Titij negotia gereres, vel ut Titio fundum emeres, vel ut prō Titio ſpōderes.*

Por utilidade alheya, ſómente: como ſe algum te manda, que trates os negocios de Ticio, ou faças alguma compra para N. ou prometteſſes por N.

Remiſſ.

1 Eſte §. a favor de terceiro *ex d. L. 2.* verſ. *aliena tantum veluti ſi tibi mandem ut Titii negotia gereres, vel ut fundum ei emeres, vel ut pro eo fidei jubeas ff. mandat.*

2 A acçaõ *mandati*, naõ ſe adquire ſem intereſſe, *L ſi procurator 8. §. mandati ff. mandat. L. qui fundum 32. ff locat.*

3 Porèm, aqui, depois do facto do mandatario, tem eſte o ſeu intereſſe, e acçaõ *negotiorum geſtorum, L. 28. ff. negot. geſt.*

§. 4. *Sua, & aliena: vel uti ſi de communibus ſuis & Titij negotijs gerendis tibi mandet, vel ut ſibi & Titio fundum emeres, vel ut pro eo & Titio ſponderes.*

Sua, e alheya utilidade: como ſe te mandou tratar ſeus negocios, e os de Ticio, ou que compraſſes a Herdade para elle, e Ticio; ou por elle, e Ticio prometteſſes alguma couſa.

Remiſſ.

Em favor do mandante, e terceiro, *ex d. L. 2.* verſ. *mea & aliena, veluti ſi tibi mandem, ut mea & Titij negocia gereres, vel ut mihi & Titio fundum emeres, vel pro mè & Ticio fide jubeas ff. mandat.*

§. 5. *Tua & aliena: veluti ſi tibi mandet, ut Titio ſub uſuris crederes: quia ſi ſine uſuris pecuniam crederes, aliena tantum gratia intercedit mandatum.*

Tua,

Tua, ê alhèya utilidade: como ſe te mandaſſe deſſes algum dinheiro a juro a Ticio; porque a ſer ſem o intereſſe das uſuras, ſeria o mandato ſó em favor do outro.

Remiſſ.

1 Em favor do mandatario, e terceiro, *ex d. L. 2.* verſ. *tua, & aliena, veluti ſi tibi mandem ut Titio ſub uſuris crederes. Quod ſi, ut ſine uſuris crederes, aliena tantum gratia intervenit mandatum ff. mand.*

§. 6 *Tua tantum gratia intervenit mandatum: veluti ſi tibi mandet, ut pecunias tuas in emptiones potius prædiorum colloces, quam fœneres: vel ex diverſo, ut pecunias tuas fœneres potiús, quam in emptione prædiorum colloces. Cujus generis mandatum, magis conſilium, quam mandatum eſt, & ob id non eſt obligatoriam: quia nemo ex conſilio mandati obligatur, etiam ſi non expediat ei, cui mandabatur, cum liberum cuique ſit apud ſe explorare, an ſibi expediat conſilium. Itaque ſi otioſam pecuniam domi te habentem hortatus fuerit aliquis, ut rem aliquam emeres, vel eam crederes: quamvis non expediat eam tibi emiſſe, vel credidiſſe, non tamen tibi mandati tenetur. Et adeó hæc ita ſunt, ut quæſitum ſit, an manduti teneatur, qui mandavit tibi, ut pecuniam Titio fœnerares? ſed obtinuit Sabini ſententia obligatorum eſſe in hoc caſu mandatum: quia non aliter Titio credidiſſes, quam ſi tibi mandatum eſſet.*

Só, em tua utilidade: como ſe hum te manda, que antes compres bens de raiz, e que naõ dès o dinheiro a juro, riſco, ou cambio; ou pelo contrario, que antes o dès do que comprar; o mandato deſte genero, mais he conſelho, que mandato, e por iſſo naõ he obrigatorio; porque nimguem pelo mandato do conſelho fica obrigado, ainda que naõ ſeja util ao mandatario; e cada hum deve de examinar conſigo ſe lhe convem. Aſſim, que ſe alguem te aconſelhar què compres alguma couſa, ou que dés a credito, naõ tens contra elle acçaõ *mandati*; poſto que a compra, ou o dar a credito te prejudique. E eſtas couſas ſaõ tanto aſſim, que foy queſtaõ, ſe haveria acçaõ *mandati* contra o que te mandou deſſes dinheiro a Ticio, a razaõ de juro, riſco, ou cambio. Mas prevaleceo a opiniaõ de Sabino, que neſte caſo o mandato era obrigatorio; porque de outro modo, não acreditarias a Ticio, ſe naõ fora o mandato.

Remiſſ.

Eſte §. de ſó em favor do mandatario, he continuaçaõ da *d. L. 2.* verſ. *fin. tua autem gratia* uſq. *an ſi expedit conſilium ff. mand.* Confirma-ſe, *L. 6. §. 5. L. 10. §. 7. L. 32. L. Quintus Mutius 48. ff. mandat. L. 47. ff. reg. jur. cap. 62. de reg. jur. in 6. & ibi Caniſ.* O conſelho, 2
que depende da vontade do aconſelhado, ſem fraude, e dolo, não he obrigatorio contra o que aconſelha, *L conſilij non fraudulenti 47. tom. 5. cap. nullus ex conſilio 62. tom. 7.* Do conſelho do furto, §. 11. *Inſt. oblig. quæ ex delict. naſc.* pena do 3
que a conſelha para quebrar de credito, *Ord. lib. 5. tit. 66. §. 6.*

O que diz, que ſe pódem remetter fazendas a N. ſe eſte naõ dá ſatisfaçaõ, o que o nomeou fica obrigado, *Mend. lib. 3. cap. 21. num. 14. Baeſſa de inop. debit. cap. 1. n. 29. Curia Philip. p. 2. §. navigantes n. 16. & lib. 1. cap. 4. n. 5. Amaya L. 1. Cod. de decurionib. Larr. allegat. 112. & n. 43.* e ſe me julgou em ambas as inſ- 5
tancias, e me ajudava de *Grat. cap. 527. n. 35. L. 7. §. idem Pomponius ff. dolo mal. Gom. 2. var. cap. 18. Cujac.*

ad

ad L.14 Cod.ſi cert.petat. L cum oſtendimus ff.de fidejuſſ.tut. mas entende com *Gom.2.var.cap.13.n.5.*

§. 7. *Illud quoque mandatum non eſt obligatorium, quod contra bonos mores eſt: veluti ſi Titius de furto, aut (de) damno faciendo, aut de injuria facienda mandet tibi, licet enim pœnam iſtius facti nomine præſtiteris, non tamen ullam habes adverſus Titium actionem.*

Tambem não obriga ao mandante, o mandato contra os bons coſtumes, e preceitos: como ſe Ticio te manda fazer algum furto, damno, ou injuria; porque ainda que te caſtiguem por eſte facto vicioſo, não tens acçaõ contra Ticio.

Remiſſ.

1 Eſtē §. de que o mandato contra os bons coſtumes não he obrigatorio, e ſe o executar, naõ tem acçaõ contra o mandante, *ex L. ſi remunerandi 6.§.2.* verſ. *rei turpis nullum mandatum eſt, & ideo hac actione non agetur ff. mandat.* naõ tem acçaõ *mandati*; o meſmo, *L. ſi mandavero 22.§. qui ædem ſacram ſpoliandam propter turpitudinem mandati & ibi Bart. ff. mandat. §. quod turpi 24. Inſt. inutil. ſtipul h. tom.3. cap.non eſt obligatorium 58. tom.7.* ficava impoſſivel, *dix d.§.24.& 11. Inſt.L.185.ſub L.31 tom.5. Moraes*
2 *lib.2 cap.19 n.8.* ainda geral, ſe naõ extende ao torpe, penal, prohibido, illicito, *Barb.ax.144.n.6.& 7. Gam.dec.239.n.2. Altim.q.31.n. 335. & 336.* nenhum contrato de couſa torpe tem validade: da igoal torpeza, *L.33. L.128.§.2. L.154. tom.5.cap. in pari 65. tom.7.*

§. 8. *Is qui exequitur mandatum, non debet excedere fines mandati: ut ecce, ſi quis uſque ad centum aureos mandaverit tibi, ut fundum emeres, vel ut pro Titio ſponderes: neque pluris emere debes, neque in ampliorem pecuniam fidejubere, alioqui non habebis cum eo mandati actionem, adeò quidem, ut Sabino & Caſſio placuerit, etiam ſi uſque ad centum aureos cum eo agere volueris: inutiliter te acturum. (Sed) diverſæ ſcholæ auctores rectè uſque ad centum aureos te acturum exiſtimant: quæ ſententia ſanè benignior eſt. Quod ſi minoris emeris, habebis ſcilicet cum eo mandati actionem: quoniam qui mandat, ut ſibi centum aureorum fundus emeretur, is utique mandaſſe intelligitur, ut minoris (ſi poſſit) emeretur.*

O que executa o mandato, o naõ póde exceder, nem os fins deſte: como ſe manda lhe compres huma Herdade atè cem cruzados; ou que aſſines eſcritura por fiador de Ticio em tanto; porque nem pòdes comprar por mais, nem fazer fiança de mais quantia, e nem ha acçaõ *mandati* pelo exceſſo: tanto aſſim, que Sabino, e Caſſio em tudo a tiveraõ por inutil; mas outros a concederaõ na concurrente quantia, e he a melhor ſentença. Se comprares, ou afiançares, por menos, compete a acçao *mandati* contra o mandante, por ſer viſto querer por menor quantia.

Remiſſ.

Eſte §. da execuçaõ do mandato, 1 he ſummado da *L. diligenter 5. L. ſed Proculus 4. L. præterea 3. ff. mandat. vel contr.* que por ſua ordem provão o §. *adde L.1.§.4.fin.ff.verb. oblig.* e todos os DD. vaõ, em que pòde melhorar, e naõ deteriorar a condiçaõ.

O mandato, he *ſtriſti juris*, e 2 de eſtricta interpretaçaõ, *Altim. nullit.cont q.31.n.259.ubi DD.* e ſe deve de obſervar, e guardar *ad unguem*, aliás naõ obriga ao mandante, *d. L. deligenter 5. ff.mand. Peg.*

for.

for.cap.5.n.3.4 & 5.h.§. & cap.11.n. 202.pag 852. Barb.ax.144. Altim. d.q 31.n.261.262.usq.268.Casareg. comerc.disc.23. No exceſſo (v.g da poſſe) o mandatario he o que faz a força, e eſpolio, e dentro do mandato, o faz o mandante, *Peg. for. cap* 11. *n.*194. ubi judicat *num.*195. 196. *usq.*205. *Reinos.obs.*18. *addit. n.* 2. verſ. *limita* e aſſim o obtive no Senado. 3

O util, naõ ſe vicia pelo inutil, *cap. utile non debet* 37.*tom.*7.*L.*1.§. 1. *tem quæritur ff. aqua quotid. & stiv. Barb.ax.*231 *L.*6 *n.*8. *L.*8. *n.* 12.*L.*12 §.1.*n.*5. *ff.duob. reis tom.*8. 4

Summa mayor, inclue a menor, *Barb. ax.*215. *cap* 1. *de arbitr.in* 6. 5

*L.*1.§.*si stipulanti ff.verb.obligat.* e podia comprar, e a fiançar por menos; porque póde fazer ao mandante mais pingue, e ſe prezume que o que o quer, *Altim.q.*31.*n.*327.*ubi DD.* 6

Se exceder, em utilidade, tem a acçaõ *negociorum geſterum*: v.g. a couſa bem valia mais dos cem cruzados, *Altim.n.*325. e da *in rem verſo*, §.4. *Inſt.quod cum eo*; e não ſe locupletar com damno de outro, *vide*, *Lingloes dec.*1.*q.*4.á *n.*1. 7

§. 9. *Rectè quoque mandatum contractum, si dum adhuc integra res sit, revocatum fuerit, evanescit.*

O mandato, ſe deſvanece, ſendo revogado em tempo, que a couſa, ou negocio eſteja ainda no meſmo eſtado, *re integra.*

Remiſſ.

Começaõ os modos de reſolver o mandato. Eſte §. da revogaçaõ, antes do effeito, ſe confirma *ex L. si vero* 12.§.*pen.L.*15 *& L.*3.*ff.mandat. L* 3. *Cod eod.tit.* vide, *L.*5.*pr. ff condit cauſ dat. & L.*26.*ff.h.t. & quæ dix.*§.14. *Inſt.rer.diviſ.tom.*1.*&* 1

§.*fin.Inſt.quib.mod.toll.oblig.h.tom.* 3. E o póde recuſar *re integra*, ſem cauſa de damno em haver aceitado; *vide* §.11.*h.t.* a morte, *omnia, ſolvit*, *Barb.ax.*154.*n.*1.*&* 3. *&* §.10. *h.*3. 2

§. 10. *Item ſi adhuc integro mandato, mors alterutrius interveniat, id eſt, vel ejus qui mandaverit, vel illius, qui mandatum ſuſceperit: ſolvitur mandatum. Sed utilitatis cauſa receptum eſt: ſi eo mortuo, qui tibi mandaverat, tu ignorans eum deceſſiſſe, executus fueris mandatum: poſſe te agere mandati actione, alioqui juſta & probabilis ignorantia tibi damnum adferret. Et huic ſimile eſt, quod placuit, ſi debitores manumiſſo diſpenſatore Titij, per ignorantiam liberto ſolverint, liberari eos, cum alioqui ſtricta juris ratione non poſſent liberari, quia alij ſolviſſent, quam cui ſolvere debuerint.*

Tambem ſe reſolve, ſe ſobrevier a morte do mandante, ou mandatario, eſtando ainda no meſmo eſtado, *re integra.* Mas he recebido, por utilidade publica, que ſe morrer o mandante, e tù executares o mandato, ignorando a ſua morte, te compete a acçaõ *mandati*, aliás ajuſta, e provavel ignorancia te trazia damno. Do meſmo modo approvàmos o pagamento dos devedores de Ticio, feito a ſeu procurador já deſpedido, e revogado ſem ſciencia, poſto que em rigor de Direito naõ eſtavão livres, por haverem pago a quem não deviaõ.

Remiſſ.

Que ſe extingue, o mandato (re integra) com a morte do mandante, *L. inter cauſas* 26. *pr. ff. mandat.* donde he tirado eſte §. *L mandatum re integra domini morte finitur* 15. *Cod. mandat.* do mandatario, *L. ſi* 1

quis

quis 27. §. *morte quoque, ejus cui mandatum eſt ff.mandat.* tenet. *Gabr.comm lib.*2 *tit. de procur.concl.*2. *&* 3 *&* 4 § *& Cyriac. contr.*396. *& Altim d q* 31.*n.*1248 *&* 1251.

2 A juſta, e provavel ignorancia da morte, e facto, eſcuſa, *d. L. inter* 26 *L. ſi præcedente* 58. *ff.mandat. L. diſpenſator* 51. *ff. de ſolut. L. quod*
3 *ſervus* 11. *ff depoſiti* e o que fez com a morte ignorada, ſe ſuſtenta, e he bom pagamento, *Cald. extint. cap.* 15. *n.*47. *Altim. d.q.*31. *num.*1248. 1259.*n.*253.*&* 1160. *Salgad.labir. p.*4 *cap.*12.*ex n.*14.*uſq.*20. *Altim.q.* 9.*n.*207. *Grat.cap* 505. *Olea tit.*1.*q.* 1.*n.*26. *DD* 4.§.10.*&* §.9. *L.ejus qui in Provincia ff.ſi cert.petat.*

4 *Utilitatis cauſa receptum*: O que ſe admittio, quer dizer, utilidade publica, *Arouc.adn. L.jus ſingula-*
5 *re* 16 *ff.de legib.* Ignorancia ſupina, ou affectada, naõ opera, *Salgad.n.* 23. convem, *Arouc. L.*1.§.1.*n.*20.*& ſeqq.*

6 Morte, finda a inſtancia, *Ord. lib.* 3. *tit.* 27. §. *fin. ubi Gloſator.* ſe conteſtada paſſa, *vide Ord. lib.* 3.
7 *tit.*82. §.3. *L.*26. *ff.oblig. & act.* O que obra como procurador, antes de receber o mandato, vale, ſe o era, *Cancer.*2.*var.cap.*14. *n.*130. *Altim.*
8 *d.q.*31. *n.*257. O mandato procuratorio, naõ ſe preſume, *Barb. ad Ord. lib.*3.*tit.*20. §.10. *n.*2. *Peg.for. cap.*2.*n.*49. *Altim. d.q.*31. *n.*107. *&* 140.*& null.ſent. rubr.* 11. *q.*22. *n.*9.
9 ainda que o Notario diga que o fez, ou o vio, *Peg.n.*50. *Remiſſ.*§.4. *Inſt. diviſ ſtipul.tit.*19.

10 O que obra em nome de outro; naõ ſe obriga a ſi, *Cald.extint.cap.* 15.*à n* 51. *Gutierr.tutel p.*2.*cap.*13. *à n.*10. *Peg* 4. *for. cap.*48. *n.*9. verſ.
11 *unde ubi DD.* Porém, ſe der ſua fé, eſtará obrigado, ainda *finito officio, Cald. empt. cap.* 15.*n.*57. *Pereir.dec.*40.*n.*5. *Gutierr. d.cap.*13.*n.* 17.*&* 25. *Mantic.tacit.lib.*3.*tit.*10.
12 *á num.*42. Quando ſe obriga em ſeu proprio nome, (he correo) *Gutierr. ſupr. n.*28. *Per. ſupr.* e outros caſos que exceptua, como o fazer-13 ſe procurador ſem o ſer, *ut n.* 19. *Altim.d.q.*31. *à n.*484. Obrado por 14 procurador falſo, he nullo, *Ord. lib.* 3.*tit.*63.§.5. *tit.*87.§.1.

O menor de 25. annos, naõ póde 15 ſer procurador, *Ord. lib.*1. *tit.*48. §. 20. *L. minor. ubi gloſ. ff.procur. L. exigendi Cod. eod.cap. generaliter* §. *fin.ff.procur.in* 6.

Para os negocios, 17. annos, *L.* 16 *ſervum ff.procur. L.minor ff. eod.L. cum mandat. ff minor. d cap.generaliter* §. *licet de procur. in* 6. *Cardoſ.* verb. *procurator n.*76. *&* 77. *&* §.5 *Inſt.cui & exquib.cauſ.man.*

O procurador dos negocios, ſe 17 feita a ſubſtituiçaõ morreo, naõ eſpira o poder no ſubſtituto, *Phæb. dec.*200. *ex n.*6.7. *& ſeqq. ubi judic. Bart.& jura & addit.& n* 8.arg. §.1. *Inſt. quib. non eſt permiſſ.* §.14. *Inſt. legat. L.*85.§.1.*tom.*5. Mas para ſub-18 ſtituir, he neceſſario poder eſpecial, *Portug. lib.*2. *cap.*13. *n.* 44. E para 19 jurar de calumnia, §. *Ord.lib.*3.*tit.*43. 3. e para ſe louvar, *L.tranſactio Cod.* 20 *trãſact. Valeron.trãſact.tit.*4.*q* 5.*n.* 42. *Borrell.tit.*66.*n.*176. *Card.* verb. *procurator n.*26. *vid.Barb.clauſ.*35.

A revogaçaõ, ſe deve notificar ao 21 procurador, aliás vale o que obrar, excepto no Matrimonio, *Sabell.*§. *matrimonium &* §.*mandatum, Sanch.matr. lib.*2.*diſp.*11. *n.*6. *Altim.q.* 31.*n.*1135.*&* 1136.*& ſeqq.&* 1174. o que paga ao procurador revogado, 22 com ciencia, naõ fica livre, *Olea tit.*5.*q.*1.*n.*16. *Altim.tom.*7. *q.*47.*n.* 409. *Pacion.locat. cap.*36. *n.*28. o 23 que paga a quem não deve, naõ paga, *ut h.* §.10.*fin. L.*1. §.*ante omnia ff. pact. dix. pr. Inſt. quib. mod toll. oblig. Olea tit.*5.*q.*9.*num.*2. *Surd.dec.* 60.*n.*1.*dec.*229.*n.*1 2.3.*ubi jura.*

§. 11. *Mandatum non ſuſcipere cuilibet liberum eſt: ſuſceptum autem conſummandum eſt, aut quam primum renunciandum, ut per ſe-*

m etipſum

metipſum, aut per alium eandem rem mandator exequatur. Nam niſi ita renunciatur, ut integra cauſa mandatori reſervetur eandem rem explicandi, nihilominus mandati actio locum habet: niſi juſta cauſa interceſſerit, aut non renunciandi, aut intempeſtive renunciandi.

O naõ aceitar o mandato, he livre; mas depois de recebido, o deve executar, ou renunciar logo, para que o mandante o execute por ſi, ou por outrem; porque ſe o naõ regeitar a tempo que o negocio fique ſalvo, compete contra elle a acção *mandati*; excepto ſe houver juſta cauſa, para o não haver renunciado, ou para ſer fóra de tempo.

Remiſſ.

1 Eſte §. he tirado, e deſcripto da *L.ſi mandavero 22.§ fin ſicut autem liberum eſt mandatum non ſuſcipere, ita ſuſceptum conſumari oportet*
2 *ff.mandat.* depois fica neceſſario, *Peg.*
3 3.*for cap.34.n 282.& 283.* ainda q a principio he voluntario, o aceitarſe, *Altim.q.31.n 65.& 66.& 433.*
4 A renuncia, he livre; porque o mandato he gratuito, *L.1.verſ.mandatum niſi gratuitum ff. mandat.* e havendo merce, he locação, e conducção, §.*fin.h t.* Quanto ás cauſas da eſcuſa, *L.23. L.24. L.25 ff.mandat.*
5 O §. ſe confirma, *L.ſi quis 27. ff. mand. cum §. qui mandatum. L.poſt litem 17.& ſeqq.ff.procur.*
6 Naõ he obrigado aceitar o ſer arbitro, *L.3.§.1. ff.de arbitr.* porém, o que aceitou póde ſer compellido, *L.32. §.arbitrer ff.eod. Ant. Matheu*
7 *de arbitr.n.17.diſp.15.tit.de judic.* O meſmo no louvado: e depois ſe procede com captura, e ſe pratica.

§. 12. *Mandatum & in diem differri, & ſub conditione fieri poteſt.*

O mandato, ſe póde diffe rir para tempo certo, ou debaixo de condiçaõ.

Remiſſ.

1 Eſte §. ſobre o premio, he tirado da *L.1.verſ.item mandatum & in diem differri, & ſub conditione contrahi poteſt ff. mand. vel contr.* Razaõ, *ex*
2 *regul. quod pure, in diem, vel ſub conditione L. obligationum 44. ff. oblig.& act* vide, §.2 *Inſt.verb.obligat & L.cedere diem 213.tom.6.*

§. 13. *In ſumma ſciendum eſt, mandatum, niſi gratuitum ſit, in aliam formam negotij cadere. Nam mercede conſtituta, incipit locatio & conductio eſſe. Et (ut generaliter dicamus) quibus caſibus ſine mercede ſuſcepto officio, mandati ſive depoſiti contrahitur negotium: ijs caſibus interveniente mercede locatio & conductio intelligitur contrahi. Et ideo ſi fulloni polienda curandáve quis dederit veſtimenta, aut ſarcinatori ſarcienda, nulla mercede conſtituta, neque promiſſa: mandati competit actio.*

Finalmente he de ſaber, que o contrato do mandato, ſe naõ for aceito graciosamente, cahe em outra fórma de negocio; porque havendo *mercé*, com. ça a ſer de locaçaõ, e conducçaõ. E pela regra geral, quando ſe contrahe ſem premio, he mandato, e com elle, he locaçaõ e conducçaõ; e por iſſo ſe alguem der veſtidos ao alfaate para concertar, ſem premio, lhe compete a acçaõ *mandati.*

Remiſſ.

Eſte §. final do premio, he tirado 1
da *L.1.verſ.mãdatum niſi gratuitum nullum eſt, nam originem ex officio, atque amicicia trahit. Contrarium eſt officio merces, interveniente enim pecunia res ad locationem & conductionem potius reſpicit ff.mandat.L. ſi tibi 22.ff.præſcript.verb. Altim.q. 31.n.7.& 14. cum d.L.1.* Agora, ſe 2
conta o caſo pela a acçaõ *præſcriptis*

verbis, ou *infactum*, §.1. & 2. *Inst. locat.* §. *fin. Inst. lege Aquil.* §.1. *Inst. verb. oblig. tit. Cod fomul. act. sublat.*

TIT. 28.

De Obligationibus, (quæ) quasi ex contractu (nascuntur.)

Post genera contractum enumerata dispiciamus etiam de ijs obligationibus quæ quidem non propriè nasci ex conctractu intelliguntur: sed tamen quia non ex maleficio substantiam capiunt, quasi ex contractu nasci videntur.

Contados assim os generos de contratos, tratemos agora daquellas obrigaçoens, que se entende naõ nascidas de contrato; mas porque naõ tomaõ a substancia do maleficio, he visto vem do quasi contrato.

Remiss.

1 Este *princ.* he colhido da *L. si quis absentis 5. ff oblig & act. L. si quis 2 ff negoc. gest.* e se satisfaz neste *tit.* á segunda especie de obrigaçaõ das 4. promettidas, § *sequens 2. Inst. oblig* e das mais, *lib. 4. tit. 1. & tit. 5.*

§. 1. *Igitur cum quis negotia absentis gesserit: ultro citroque inter eos nascuntur actiones: quæ appellantur negotiorum gestorum, sed domino quidem rei gestæ adversus eum qui gessit, directa competit actio, negotiorum autem gestori, contraria, quas ex nullo contractu propriè nasci, manifestum est, quippe ita nascuntur istæ actiones, si sine mandato quisque alienis negotijs gerendis se obtulerit, ex qua causa ij, quorum negotia gesta fuerint, etiam ignorantes obligantur. Idque utilitatis causa receptum est, ne absentium, qui subita festinatione coacti, nulli demandata negotiorum suorum administratione, peregrè profecti essent, desererentur negotia: quæ sanè nemo curaturus esset, si de eo, quod quis impendisset, nullam habiturus esset actionem. Sicut autem is, qui utiliter gessit negotia, dominum habet obligatum negotiorum gestorum: ita & contrà iste quoque tenetur, ut administrationis reddat rationem. Quo casu ad exactissimam quisque diligentiam compellitur reddere rationem: nec sufficit talem diligentiam adhibere, qualem suis rebus adhibere solet, si modo alius diligentior (eo) commodius administraturus esset negotia.*

Assim, quando algum trata os negocios do ausente, nasce, reciprocamente, a acçaõ *negotiorum gestorum* ao senhor do negocio, compete a *directa*, e ao q̃ os tratou, a *contraria*, as quaes claramente não provem de contrato; porque naõ precedeo mandato, e sem elle se offereceo aos tratar; pelo que tem acção, ainda que o ausente o ignore. O que foy recebido a respeito da utilidade (publica) que se segue, aos que com pressa se ausentaõ, e a não perecerem seus negocios, de que nimguem teria cuidado, se naõ tivesse a acçaõ para pedir os gastos. E assim como quem os tratou utilmente, tem a acçaõ *negotiorum gestorum*, assim tambem está obrigado a dar conta da sua administraçaõ, conforme a mayor deligencia, por naõ bastar a que costuma dar ás suas cousas, se outro commodamente lhe podia dar outra mayor.

Remiss.

Este § (primeira especie) do 1 negocio do ausente, he tirado, na mayor parte, *ex d. L si quis absentis negotia gesserit 5. ff. de oblig & act.* Confirma-se, *L. 1. & 2. ff. negot. gest.*

gest. Parlador. differ. 68.

Quanto às contas : todo o que
2 administra cabedal alheyo , as deve dar , com introito , e exito , e no lugar da administraçaõ , *Peg. for. cap. 3. á n. 701. & 718. Guerr. privileg. cap. 18. n. 72. & tr. 4. lib. 1. cap. 1.*
3 suppoſta a receita , *Peg n. 726.* e o intereſſe do que a pede , *Eſcob ra-*
4 *tiot. cap. 3. n. fin.* e antes naõ há outra acçaõ , *Peg. n. 741. Reinoſ. obſ.*
5 *37. n. 22.* e o que as deve dar ſe prezume pago , *Zach. ſalar. q. 51. n. 77. & 78.*

6 A ultima parte do §. tem ſuas objecçoens , naõ ſe obrigando á mayor deligencia (e ſe releva ao Geſtor da culpa leviſſima) e hoje tem pouco uſo , *Codex Fabr lib. 2. tit. 10. defin. 1. & ibi addit.* vide , *Peg. for cap 3. ex n. 639. & 640 & n. 669. & á n. 813. 815 817. 819.*

7 *Utilitatis cauſa receptum*: entendemos , utilidade commua , e publica , *Arouc. L. jus ſingulare eſt 16 á n. 1. ff. de legib.* e com Juliano , *L. ita vulneratus 51. verſ. multa autem jure civili contra rationem diſputandi pro utilitate communi recepta eſſe innuberabilibus rebus probari poteſt. ff. ad leg. Aquil.*

§. 2. *Tutores quoque , qui tutelæ judicio tenentur , non propriè ex contractu obligati (eſſe) intelliguntur , (nullum enim negotium inter tutorem & pupillum contrahitur). ſed quia ſanè non ex maleficio tenentur , quaſi ex contractu teneri videntur. Hoc autem caſu mutuæ ſunt actiones. Non tantum enim pupillus cum tutore habet tutelæ actionem : ſed & contrà tutor cum pupillo habet contrariam tutelæ , ſi vel impenderit aliquid in rem pupilli , vel pro eo fuerit obligatus , aut rem ſuam creditoribus ejus obligaverit.*

Tambem os tutores , obrigados pela acçaõ *tutelæ* , ſe entende não eſtarem obrigados por contrato; porque nenhum negocio ſe contrahio entre o tutor , e o pupillo ; mas porque verdadeiramente naõ eſtaõ obrigados por maleficio , he viſto o eſtaõ pelo quaſi contrato. E neſte caſo as açoens ſaõ reciprocas ; porque naõ ſó o pupillo tem a acção *tutelæ* contra o tutor , mas pelo contrario o tutor tem a acção *contraria tutelæ* contra o pupillo , ſe diſpendeo em ſeu favor ; ſe por elle foy obrigado ; ou obrigou ſeus bens aos crèdores do pupillo.

Remiſſ.

Eſte §. da tutela , ſegunda eſpe- 1
cie) he tranſcripto á letra , *ex d. L. ſi quis 5. § tutelæ quoque ff. oblig. & act.* faciat , *L fin ad fin. ff. rem pupill. ſalv. L. 1. ff contrar. tutel. & util. act. L 3. Cod. contr. judic. tutel. Peg. for cap. 3. & á n. 718.*

Da acçaõ *tutelæ* directa , *Paul.* 2
Montan. tutel. cap. 39. Guerr. tr. 4. lib. 2. cap. 1. & n. 4. b. § & cap. ſeqq. Da acçaõ *tutelæ* contraria , *vel curæ , Paul. Montan. cap. 40. L. 4. ff. tutel. & ration. diſtr. Guerr. tr. 4. lib.* 5 *cap. 1. & n. 2. b. § & cap. 2.* das expenſas , porque lhe compete eſta acçaõ. *vide , § fin Inſt. Attilian. tut.*

§. 3. *Item ſi inter aliquos communis res ſit ſine ſocietate : veluti quod pariter eis legata donatave eſſet : & alter eorum alteri ideo teneatur communi dividundo judicio , quod ſolus fructus ex ea re percèperit aut quod ſocius ejus ſolus in eam rem neceſſarias impenſas fecerit: non intelligitur ex contractu proprie obligatus eſſe : quippé nihil inter ſe contraxerunt , ſed quia ex maleficio non tenetur , quaſi ex contractu teneri videtur.*

Se houver couſa commua , ſem haver ſociedade , como legado , ou doado a dous , juntamente , e hum for obrigado ao outro pela acçaõ com-

communi dividundo, por ſó perceber os frutos, ou pelo outro ſó fazer as deſpezas; ſe naõ entende propriamente obrigado por contrato, pelo naõ haver entre elles, e como naõ he obrigado por maleficio, he viſto eſtar obrigado pelo quaſi contrato.

Remiſſ.

1 Eſte §. (terceira eſpecie) da couſa commua ſem ſociedade, ſe comprova *L.1.2.3.4.& 5.ff.comm.divid. L.hæreditas* 25.§. *non tantum ff.famil. erciſc.* Péla ſociedade, ficava contrato, *tit.*26 *Inſt.ſociet.*

2 O fim principal da acçaõ *comm. divid.* he que ſe divida, e a parte da communicaçaõ, §.4.*&* 5.*Inſt.officio judic. L.*1.*ff commun.divid.L.*

3 1.*ff.famil.erciſcund.* Para que hum preſte ao outro, o que lhe toca no lucro, damno, e deſpezas, *L.*3.*ff. com.divid. L.*3. *Cod.eod.*§.4.*Inſt.offic.judic L* 16.§.*pen.L.*25.§ *non tantum ff famil.erciſcund. L.*18.§.3. *ff. eod L.*4.§.3.*ff.comm divid.*

4 Aqui, ſe chama ſocio, mas em razão do commum, e fóra da cauſa da ſociedade: como he o collegatario, da couſa, ou condonatario; e aſſim naõ he ſociedade voluntaria, mas neceſſaria.

§. 4. *Idem juris eſt de eo, qui cohæredi familiæ erciſcundæ judicio ex his cauſis obligatus eſt.*

O meſmo Direito he a reſpeito do coherdeiro, nos caſos em que he obrigado pela acçaõ *familiæ erciſcundæ.*

Remiſſ.

1 Eſte §. da herança commua (de que faz quarta eſpecie ſendo como a terceira) ſe confirma *ex d. L. hic conſequenter* 18. verſ. *ſumptum ff. famil erciſc. L.item Labeo* 12.§.*pen. d.L.*25 §.*non tantum* 16.*ff.famil.erciſc.*

§. 5. *Hæres quoque legatorum nomine non propriè ex contractu obligatus intelligitur: (neque enim cum hærede, neque cum defuncto, ullum negocium legatarius geſſiſſe proprié dici poteſt) & tamen, quia ex maleficio non eſt obligatus, quaſi ex contractu debere intelligitur.*

Tambem o herdeiro, a reſpeito dos legatarios, ſe entende naõ eſtar propriamente obrigado por contrato; nem ſe póde dizer que o legatario o fez com o herdeiro, ou defunto; e como naõ eſtá obrigado por maleficio, ſe entende o eſtá por quaſi contrato.

Remiſſ.

Eſte §. do legatario, aceitada a herança, (quinto-exemplo) *ex d. ſi quis* 5.verſ.*hæres quoque qui legatum debet ff de oblig.& act.* Confirma-ſe, *L.*3. §.*fin.* & *L.*4 *ff.quib. ex cauſ in poſſ. & h.* §. *Amoſtac cauſ. piis lib.*1. *cap.*6. *n.*41. que defende no pio; ſem aceitaçaõ da herança, *& cap.*11.*n.*9. 1

Mas em contrario, *Portug lib.*3. *cap.*17.*n.*16 *&* 17.*cap.*21.*n.*5. *&* 6. *Guerr.tr.*2 *lib.*3.*cap.*5. *n.*166. vide. *Phæb. dec.*123. *Peg. tom.*4. *ad Ord. pag.* 630. *lib.*1. *tit.*62. *gloſ.*5.*cap.*3. *Molin.tr.*2.*diſp.*132. vide, §.*ſed neque* 10.*Inſt.teſtam.ordin.* 2

§. 6. *Item is, cui quis per errorem non debitum ſolvit, (quaſi ex contractu debere videtur,) adeó enim non intelligitur propriè ex contractu obligatus (eſſe,) ut ſi certiorem rationem ſequamur: magis (ut ſuprà diximus) ex diſtractu, quam ex contractu poſſit dici obligatus eſſe, nam qui ſolvendi animo pecuniam dat: in hoc dare videtur, ut diſtrahat potiús negotium, quam contrahat. Sed tamen perinde is, qui accipit, obligatur, ac ſi mutuum ei daretur, & ideo condictione tenetur.*

Tam-

Tambem, o que recebeo o pagamento, feito por erro, do naõ devido, ettá obrigado pelo quasi contrato; porque de tal modo se entende naõ ser contrato propriamente, que em mais forte razaõ (como acima dissémos, §.*Inst.quib.mod re contr.oblig.*)se pòde dizer obrigado por distrato, pois o que dá com animo de pagar, mais he visto querer distratar, que contrahir. Com tudo, o que assim recebeo, fica obrigado como se fora emprestado, e o deve restituir pela acçaõ *conditio in debiti.*

Remiss.

1 Este §. do pagamento naõ devido, (sexta especie) he tirado da *d. L.si quis* 5. vers. *is quoque, qui non debitum accepit per errorem solventis obligatur ex mutui datione ff. de oblig.& act.*§.1 *Inst quib.mod.re contrah.oblig.*§.7. *Inst n.fideic.hæred & S.C.Treb tit.ff.& Cod.condit.indeb.& L.videamus* 38. vers. *item si indebitum ff usur. & fruct.ubi Beima dix.*

2 *L. cujus per errorem* 53. *tom.* 5. Se teve sciencia, naõ repete, he doaçao, *d.L.*53. vers.*ejus consulto tom.* 5. *L* 45. *L.*82. *d. tom.* 5. *Surd. dec.* 328.*n.*1. *cum d.L.*53.*L* 1.*ff.condit. indeb.*§. 30.*Inst.rer.divis.*

3 He acçaõ pessoal, §. *appellamus* 15.*Inst.act.* que compete pela obrigaçaõ, §.1.*Inst.act.*

4 Quando se dá a cousa por causa futura, e se naõ seguio, se repete, e pòde *condizer*, *L.damus* 52 *& L. qui promisit* 48. *ff. condit. indebit. Beim. in d. L. videamus* 38 *ff. usur.*

5 *pag.*304. porque a fé do contrato se deve guardar, *L. circa* 19. *Cod .locat.Lpen. Cod. pro soc. Peg.for.tom.* 3.*cap.*34.*num.*283.*& passim DD.* e

6 tambem, porque o que se dá por causa, naõ seguindo, começa a estar sem causa no accipiente, e he justo que restitua, *L.* 1. *& ibi glos. ff.condit. caus. data L.* 1.§. 1. *L.pen. ff.condit. sine caus. Peg. for.cap.7.n.* 19. e se naõ surtio effeito, por caso fortuito, ou não esteve por elle, *Beima d. L.videamus* 38. *ff.usur.& fruct.* 7

§. 7. *Ex quibusdam tamen causis repeti non potest, quod per errorem non debitum solutum sit, sic namque definierunt veteres, ex quibus causis inficiando lis crescit, ex ijs causis non debitum solutum repeti non posse: veluti ex lege Aquilia, item ex legato. Quod veteres quidem in ijs legatis locum habere voluerunt, quæ certa constituta, per damnationem cuique legata fuerant, nostra autem constitutio, cum unam naturam omnibus legatis & fideicommissis indulsit, hujusmodi augmentum in omnibus legatis & fideicommissis extendi voluit: sed non omnibus legatarijs hoc præbuit, sed tantummodo in ijs legatis & fideicommissis, quæ sacrosantis ecclesijs, & cæteris venerabilibus locis, quæ religionis vel pietatis intuitu honorantur, relicta sunt, quæ si indebita solvantur, non repetuntur.*

Por algumas causas se naõ póde repetir o pago indebitamente, e por erro; porque assim o definiraõ os antigos, por aquellas causas do que negando augmenta a divida, e pelas mesmas se naõ pòde repetir o indebitamente pago: como pela Ley Aquilia, e legado; o que os antigos entendiaõ do legado chamado *per damnationem.* Porém como huma nossa Constituiçaõ igualou todos os os legados, e fideicomissos, e os fez de huma natureza, quiz que o augmento se extendesse a todos os legados, e fideicomissos; mas nem a todos os legatarios concedeo isto, e sómente aos da Igreja, e lugares de culto, os quaes ainda que se paguem sem se dever, se naõ repetem.

Remiss.

Remiſſ.

1 Eſte §. *fin.* de quando ſe naõ repete o pago indebitamente, he como exceiçaõ do §. 6. e ſe confirma, *L. ea quæ per infitiationem in lite creſcunt, ab ignorante etiam indebite ſolita repeti non poſſe, certiſſimi juris eſt Cod. condit. indebit.* vide *L.53.tom.5.*

2 Conſtituiçaõ da igualdade dos legados, e fideicomiſſos, e de huma ió natureza, *L.2. Cod. comm. de le-*
3 *gat.§.3. Inſt de legat.tom.2.* Tirados os nomes dos legados, em que ſe conta o chamado *per damnationem*, *L.21. Cod.de legat. L.1. Cod. comm. delegat.§.2 Inſt legat.*

4 Por cauſa pia, ou de piedade, naõ ha repetiçaõ, *L cum is 32.§ mulier ff condit. indebit.* vide, § *ſed furti* 26. *Inſt. act.* e a concordancia da *L. ſi pœnæ* 19.§.1. *& L.repetitio* 44 *ff. de condit.indeb. Cald.empt.cap.* 10 *ex n.25. & h §.fin. Amoſcac. cauſ. piis lib.4.cap.2. n.30. auth ſed non alien. §.nos igitur collat.2. & L. cum quis 32.§.ſi in ea opinione ff. de condit.indeb.* que tem ſuas diſtinçoens, *Amoſtac.n.31.32.33.34. & 35.*

5 Naõ ſe repete o dado por cauſa prohibida, e torpe, *Peg.tom.7. ad Ord lib.1.tit.96.§.10.á num.43 pag.* 455. vide, § 7. *Inſt.mand. L.33. L.* 128. *& L.154 tom.5. Moraes lib.2. cap.19 & n.8.*

6 Se he inſtituiçaõ, ou legado torpe, o deixar a Religioſo com a cautela de que naõ ſucceda o Moſteiro, *diſputat. Amoſtac.cap.3 à.n.2.*

TIT. 29.

Per quas perſonas nobis obligatio acquiritur.

Expoſitis generibus obligationum, quæ ex contractu vel quaſi ex contractu naſcuntur, admonendi ſumus adquiri nobis non ſolum per noſmetipſos, ſed per eas quoque perſonas, quæ in noſtra poteſtate ſunt, veluti per ſervos & filios noſtros: ut tamen, quod per ſervos (noſtros) nobis adquiritur, totum noſtrum ſiat: quod autem per liberos, quos in poteſtate habemus, ex obligatione fuerit adquiſitum, hoc dividatur ſecundùm imaginem rerum proprietatis & uſusfructus, quam noſtra decrevit conſtitutio: ut quod ab actione commodum perveniat, hujus uſumfructum quidem habeat pater, proprietas autem filio ſervetur, ſcilicet, patre actionem movente ſecundum novellæ noſtræ conſtitutionis diviſionem.

Os generos de obrigaçoens expoſtos, naſcidas do contrato, e quaſi contrato, as adquirimos naõ ſó por nós meſmos, mas ainda por noſſos filhos, e eſcravos. Porèm, o que adquirimos por noſſos eſcravos, he tudo noſſo; e pelo que reſpeita aos filhos que temos em noſſo poder, ſe dive, confórme as couſas, em propriedade, e uſofruto, como determinou huma noſſa Conſtituiçaõ: de modo, que o pay haja o uſofruto, e a propriedade fique ſalva ao filho; e aſſim moverá o pay a acçaõ conforme a diviſaõ de noſſa Conſtituiçaõ nova.

Remiſſ.

Remiſſ.

1 HE de ver, *quæ dix. tit. Inſt. quas perſ. cuique adquir lib. 2. tit 9. tom. 1. & tit. Inſt ſtipul ſervor. lib. 3 tit. 18. tom. 3. & in L. adquiritur nobis 10. ff. acq. rer dom. tom. 8 & in L. 1. § 3. 4. & 5 ff. adq. poſſ. ff. d. tom. 8.*

2 Conſtituiçaõ que ſepara, *L. 6 Cod. bon. quæ liber.* Conſtituiçaõ nova, *L. fin. §. 3. Cod per quas perſ. nob. acquir.*

§. 1. Item per liberos homines, & alienos ſervos, quos bona fide poſſidemus, adquiritur nobis: ſed tantum ex duabus cauſis, id eſt, ſi quid ex operis ſuis, vel ex re noſtra acquirant.

A obrigaçaõ, tambem ſe adquire para nòs por homens livres, ou eſcravos alheyos, poſſuidos de boa fé: mas ſómente por duas cauſas, ſcilicet, o que adquirem pelo ſeu trabalho, ou pelo noſſo cabedal.

Remiſſ.

Vide, *§. 4. Inſt. per quas perſ. cuiq. tom. 1. & d L. 10. ff. acq rer domin tom. 8. L. 1. §. ſed per eum ff. adq. vel amit. poſſ. d. tom. 8.*

§. 2. Per eum quoque ſervum, in quo uſumfructum (vel uſum habemus) ſimiliter ex duabus iſtis cauſis nobis adquiritur.

Tambem adquirimos pelo eſcravo, em que temos o uſofruto, ou o uſo; mas pelas meſmas duas cauſas.

Remiſſ.

1 Vide, *L. 14. L. 16. §. 2. L. 20. ff. uſu & habit. d. L. 10. verſ. de is autem ſervis in quibus tantum uſumfructum habemus ff. acq. rer. dom. tom. 8. d L. 1. §. per eum ff. adq. poſſ. tom. 8.*

§. 3. Communem ſervum pro dominica parte dominis adquirere certum eſt: excepto eo, quod nominatim uni ſtipulando: aut per traditionem acipiendo, illi ſoli adquiri: veluti cum ita ſtipulatur, Titio Domino meo dare ſpondes? *Sed ſi domini unius juſſu ſervus fuerit ſtipulatus, licet antea dubitabatur, tamen poſt noſtram deciſionem res expedita eſt, ut illi tantum adquirat, qui hoc ei facere juſſit, ut ſupra dictum eſt.*

O eſcravo commum adquire para ſeus ſenhores, confórme a porçaõ dominical de cada hum: excepto ſe eſtipula para hum ſó expreſſamente, ou recebe por entrega, e tradiçaõ; porque em tal caſo, pòde adquirir para hum ſó: como, *promettes de dar tanto a meu ſenhor N.* Mas ſe o ſervo eſtipular por mandado de hum de ſeus ſenhores (ainda que houve duvida) adquire para eſſe, como acima diſſémos, tirada a duvida por noſſa Conſtituiçaõ.

Remiſſ.

Confórme a porçaõ do dominio, 1 *§. fin Inſt. ſtipul. ſervor.* Conſtituiçaõ *L. fin. Cod. per quas perſ. nob. acquir. dix. L. 1. §. per communem ff adquir. poſſ. tom. 8. d L. 10. ff. acq. rer. dom. tom. 8.*

TIT. 30.

Quibus modis tollitur obligatio.

Tollitur autem omnis obligatio ſolutione ejus, quod debetur: vel ſi

ſi quis, conſentiente creditore, aliud pro alio ſolverit. Nec intereſt, quis ſolvat: utrum ipſe, qui debet, an alius pro eo: liberatur enim & alio ſolvente: ſive ſciente, ſive ignorante debitore, vel invito (eo) ſolutio fiat. Item ſi reus ſolverit, etiam ij, qui pro eo intervenerunt, liberantur. Idem ex contrario contingit, ſi fidejuſſor ſolverit: non enim ipſe ſolus liberatur, ſed etiam reus.

Toda a obrigaçaõ ſe tira, com o pagamento do meſmo que ſe deve; ou pagando huma couſa por outra, de conſentimento do credor. Nem faz differença pagar o devedor, ou naõ, ou contra ſua vontade. Tambem com o pagamento do devedor fica livre o ſeu fiador; e o meſmo he pelo contrario; porque pagando o fiador, naõ ſó eſte fica livre, mas o devedor originario.

Remiſſ.

1 AQuitaçaõ, produz exceiçaõ, *lib.4.tit.13. Inſt.except.* e denota reſoluçaõ, *L.49. L.53. ff.ſolut & liber L.54. ff.eod. L.4.§ 3. ff. de judic.* dix. *L. liberationis 47. L. ſolutionis 176 tom.6.Jul.Beima L. potiori §.ſi paratus §.3 ff.qui pot. in pign.& in L.liberatur 6 ff.quib.mod.*
2 *pign.* he ſoluçaõ, de qualquer modo, *d.L.47.tom.6.n.2. ubi jura & DD.*
3 *Aliud pro alio ſolverit*: huma couſa por outra, requere conſentimento do crèdor, para deſobrigar, *L.pro ut quidque contractum eſt, ita & ſolvi debet 80 ff ſolut.& liber. L. cum á quo 16. L. manifeſti juris 17. Cod.ſolut.& liberat. L.2.§.mutum ff. reb.cred. ſi cert.pet. L promiſſor ſtichi §. fin.ff.conſtit. pecun. L.ſi ſe non obtulit §. ait prætor ff. re judicat. Mend.p.2 lib.3.cap.8.num.22.ad fin.*
4 mas ſem damno, ou incommodo do crèdor, ou por neceſſidade, e ſemelhante, bem póde pagar huma couſa por outra, contra a vontade do crèdor, *L.debitorem 99. ff.ſolut. & liber, DD.in L.mutuum damus §. mutui datio ff. reb.cred. ſi cert.petat. & Bart.cum n.21. Larr.alleg fiſc.40.n. 21.& ſeqq.*

Ainda que a ſoluçaõ ſe faça com 5 ignorancia, e contra vontade do crèdor *L.ſolutionem 23. L ſolvere 53. ff.de ſolut. L. ſolvend 39. ff. negot. geſt.*

E preſta a acçaõ *negotiorum geſ-* 6 *torum, L.43. L.45. §.Titius ff. de negot. geſt. Mend.p.2. lib.4 cap.4 n. 17. L.ſolutum §.ſolutam ff pign act.* (cum qua, *Per dec.127.num 3.*) *Olea ceſſ.jur.tit 4.q 3.n.17.Salgad.labir. p.2 cap.7.ex n.44. Valenſ conſ.134. n.15. conſ.179.n.17. Giurb. obſ.82. n.3.dec.91. n.1. Surd.dec 174. n.27. Carleu judic diſp 35.n 7. &* 8 mas 7 não adquire direito, e acçaõ para obrigar a que lhe faſſa ceſſaõ, que he hum quaſi contrato, *L. Papinianus 28.ff.mandat.L Modeſtinus 76. ff de ſolut. L. ſi dubitetur 11. ff. fidejuſſ. Schetin jur. offerend.p 2. cap.1.ſect. 5.à n.1.& 2 Olea tit.5 q 1. & à n.4.* vide, *q.* 8. ſe o devedor manda, ou 8 tem ſciencia, adquire o ſolvente a acçaõ *mandati, L. ſi quis mihi, L. ſi mandavero & tit. ff.mandat.*

Etiam ij, qui pro eo intervene- 9 *runt:* o fiador que paga, livra do crédor, e ſe lhe deve ceder acçaõ, *L.cum is 36. ff. fidejuſſ L quotiens 37 ff de ſolut. & liber.* e lhe compete 10 a acçaõ *mandati*, contraria, §. *recte, & ſeqq. Inſt. mandat.* dix. *pr. Inſt. mandat. Beima in L. fidejuſſor 2.ff.pign.& hypoth.*

Soluçaõ: ſe entende da legitima, 11 porque quem paga a quem naõ deve, ſempre deve, §. *fin. Inſt. mandat. L.* 1. §. *ante omnia ff de pact. L. 2.& ibi gloſ. L.ejus qui & ibi DD.ff. reb.cred ſi cert.petat. L. qui alienam §. quanquam & L. ſi ergo ff. negot. geſt. L. filia ff. de ſolut. L.qui hominem §. ſimile ff. de ſolut. L cum quis § 1.ff.eod. Olea ceſſ tit 5.q 9. num 2. Surd.dec.60.num. 1.dec.187.n.5.dec.*

229. *n.* 1. *Giurb. dec.* 79. *n.* 1. De todo eſte *tit. Caſtilh. lib.* 4. *cap.* 59. *á n.*
12 44. em boa pecunia, ou eſpecie, *vide*, *Guſm. evict. q.* 18. *n* 30. *Menoch caſ.* 232. *n.* 24. *L.* 24. §. *reprobos ff pign. act L.* 3. *ff. ſi cert. petat. L.* 72. § *fin. ff. de ſolut.* do tempo do contrato, *Farinac. dec.* 54. *p.* 2. *& dec.* 149.
13 *& dec.* 114. *p.* 1. Tres quitaçoens de tres annos confórmes, proximos, provaõ pagamento dos anteriores, *L quicunque Cod. apoch. pub. lib.* 10. *Parej tit* 7 *reſ* 10. *n* 66. *&* 67. *Valaſc. alleg.* 72. *n.* 60. *Peg. for. cap.* 14.
14 *n.* 129. *Canc.* 1. *var. cap.* 14. *n.* 71. A prova das pagas do dote, ſe admitte por teſtemunhas, poſto que o ſogro contrata-ſe por eſcritura, *Cabed. dec* 40. *Peg. tom.* 4. *ad Ord. lib.* 1. *tit.* 35 § 8 *cap.* 4. *Coſta ſtil. da Corte lit. P. n.* 18. *pag.* 127.

§. 1. *Item per acceptilationem tollitur obligatio. Eſt autem acceptilatio, imaginaria ſolutio. Quod enim ex verborum obligatione Titio debetur, id ſi velit Titius remittere, poterit ſic fieri, ut patiatur hæc verba debitorem diceret:* Quod ego tibi promiſi, habeſne acceptum? *& Titius reſpondeat*, habeo. *Sed & Græcé poteſt acceptilatio fieri: dummodo ſic fiat, ut Latinis verbis ſolet* (*exigi*,) .... Id eſt, tot denarios acceptos habes? acceptos habeo. *Quo genere* (*ut diximus*) *tantum eæ ſolvuntur obligationes, quæ ex verbis conſiſtunt, non etiam cæteræ. Conſentaneum enim viſum eſt, verbis factam obligationem, alijs poſſe verbis diſſolvi. Sed & id, quod alia ex cauſa debetur, poteſt in ſtipulationem deduci, & per acceptilationem diſſolvi. Sicut autem quod debetur, pro parte rectè ſolvitur, ita in parte debiti acceptilatio fieri poteſt.*

A obrigação, tambem ſe reſolve pela *acceptilaçaõ*, que he huma ſoluçaõ imaginaria; porque o que ſe deve a Ticio por obrigação de palavras, eſte o póde remettir, conſentindo que o devedor diga *dás por recebido o que te prómetti?* e Ticio reſponder, *dou.* Acceptilaçaõ ſe póde fazer em Grego, com tanto que correſponda ao modo Latino: *Echeis labondinaria toſa? Echolabo.* ſcilicet, *acceptos refers tot? acceptos habeo.* Vem a dizer, *dais por recebidos tantos vintens? por recebidos os dou:* no qual genero, como diſſémos, vem ſómente as obrigaçoens que conſiſtem em palavras, e naõ outras; por parecer conforme á razaõ, que a obrigaçaõ por palavras, ſe diſſolveſſe por outras. Mas tambem o que ſe deve por outra cauſa, ſe póde trazer em eſtipulaçaõ, e desfazer-ſe por acceptilaçaõ. Aſſim como o que ſe deve, ſe paga bem por parte, aſſim em parte da divida póde haver acceptilaçaõ.

Remiſſ.

Eſte §. (ſegundo modo) de de- 1
finiçaõ, e effeitos da acceptilaçaõ, prova, por tratar do meſmo, *L.* 1. *ff. acceptil.* plemiſſ. *Altim null. cont. q.* 42. vide, *L.* 77. *tom.* 5. ſatisfaçaõ de qualquer modo, *L.* 47. *L.* 176. *tom.* 6.

Póde ſe fazer em Grego; *L.* 8. §. 2
fin. ff. acceptil. em qualquer lingoa com tanto que ſe entenda, e correſponda ao intento, *L.* 1. §. *fin ff. verb. oblig.* §. 1. *Inſt. eod. tit.* §. *Græcæ* 7. *Inſt. fide juſſ.*

Tantum eæ - quæ verbis - non 3
etiam ceteræ: ſendo a obrigaçaõ de palavras, e naõ as outras, *d. L. inutil* 8. §. 1. verſ. *acceptilatio enim verborum obligationem tollit, quia & ipſa verbis fit ff. acceptil. L. acceptо* 19. *ff. eod.* aonde dá a razaõ; e a meſma, *L. nihil tam naturale* 35. *tom.* 5. (ſuppoſta a prova, ou confiſſaõ) ſendo por eſcritura, ſe requere outra para prova do diſtrate, *Ord. lib.* 3. *tit.* 59. *ubi Gloſator.* mas 4

a confiſſaõ, quẽ he ſuprema, produz exceiçaõ, §. 3 *Inſt except.*

5 Acceptilaçaõ, ou dar-ſe por pago, *L pars* 9. *L.* 13. §. 1. *&* 2. *L* 17.
6 *ff. acceptil.* Conſentindo o credor, *L.* 3. *ff. famil. erciſc L.* 41. *ff uſur. L.*
7 9. *Cod. ſolut.* Naõ he imaginaria, aon-
8 de há preço, *L.* 16 *tom* 5. Tem força de pagamento, *L. in diem* 5. *L. ſi ex plurib. ff acceptil. L nomen* 7. §. 1. *ff. liber. legat. L. ſi rem* 31 *ff. donat. & h.* §. *Valer. tranſact. tit.* 5. *q.* 3. *n.* 21. *&* 22.

§. 2. *Eſt (autem) prodita ſtipulatio, quæ vulgò Aquiliana appellatur, per quam contingit, ut omnium rerum obligatio in ſtipulatum deducatur, & ea per acceptilationem tollatur. Stipulatio enim Aquiliana renovat omnes obligationes, & á Gallo Aquilio ita compoſita eſt:* Quicquid te mihi ex quacunque cauſa dare facere oportet, oportebitve, præſens in diemve: quarumque rerum mihi tecum actio eſt, quæque adverſus te petitio, vel adverſus te perſecutio eſt, eritve: quodve tu meum habes, tenes, poſſides, (dolove malo feciſti, quo minus poſſideas:) quanti quæque earum rerum res erit, tantam pecuniam dari ſtipulatus eſt Aulus Agerius, ſpopondi Numerius Nigidius quod Numerius. Nigidius Aulo Agerio ſpopondi, id haberet ne à ſe acceptum Numerius Nigidius Aulum Agerium rogavit, Aulus Agerius Numerio Nigidio acceptum fecit.

Ha huma *eſtipulaçaõ*, atraiçoada, chamada *Aquilina*, pela qual acontece, que a obrigaçaõ de todas as couſas ſe traga em eſtipulaçaõ, e eſta ſe tire pela *acceptilaçaõ* A eſtipulaçaõ *Aquiliana*, renova todas as obrigaçoens, (trazendo-as á memoria) e foy compoſta por Gallo Aquilio, deſte modo. *Tudo aquilo que por qualquer cauſa me deveis dar, ou fazer, ou de preſente, ou para certo dia, ou qualquer acçaõ que tenho, ou poſſa ter, e proſſeguir contra ti: ou o que tens, e poſſues meu, ou doloſamente fizeſte que eu o naõ poſſuiſſe: Aulo Agerio eſtipulou, tanto quanto valeſſe cada couſa, e Numerio Nigidio o prometteo. E o meſmo Numerio Nigidio perguntou a Aulo Agerio, ſe o dava por recebido? E Aulo Agerio o deu por recebido de Numerio Nigidio.*

Remiſſ.

Eſte §. da eſtipulaçaõ Aquilia- 1
na, *prodita*, he tirado da *L. & uno & pluribus contractibus, vel certis, vel incertis, vel quibuſdam exceptis cæteris, & omnibus ex cauſis, una acceptilatio, & liberatio fieri poteſt* 18. *ff de acceptil.* vide, *gloſ. h.* §. ſobre a ſuperfluidade de palavras, *& h.* §. *& d. L.* 18. *Altim. q.* 42. *ex n.* 13. *Valer. tit.* 1. *q.* 5. vide, *o patiatur* §. 1. *h.t. Inſt.* que o devedor peça, e eſtipule remiſſaõ geral, que he a *Aquiliana.*

Confirma-ſe, e ſe illuſtra, *L.* 2. 2
L. Aquiliana 4. *L. cum Aquiliana ſtipulatio* 5. *ff. tranſact. L age, L. ut reſponſum* 15. *L. ſi cauſa cognita* 32. *L. ubi pactum* 40. *ff. tranſact.* cuja invençaõ, *& poſthumo alieno*, de Galo Aquilio, louva *Valer. tit.* 1. *q.* 5. *n fin.* Para nós, he huma quita- 3
çaõ geral, por todas as cauſas.

A acçaõ, huma vez extinta, naõ 4
revive, *pr. Inſt h.t. L. ejus qui* §. *fin. ff. jur. fiſc. L. mater* §. *ſacram ff. verb. oblig. L. Mævius* §. *duobus ff legat.* 2. *Barb ax.* 9 *n.* 1. *L cum ex cauſa Cod. remiſſ pign. L.* 98. § *arem ff. de ſolut. Areas Meſ.* 1. *var. cap.* 38. *n.* 3. verſ. *actio ſemel extinta, Grat. tom.* 5. *cap.* 962 *n* 34. *&* 35. vide, *cap.* 13. *n.* 3. *fin.*

A peſſoal, naõ ſegue ao ſucceſ- 5
ſor ſingular da couſa, *L. fin* §. *fin. ff. contrab. empt. & ibi Bart. L.* 1. §. *ſi hæres præcepto ubi gloſ. ff. ad Trebel.*

Va-

Valasc. jur. emphit. q. 32. num. 18. & conſ. 172. num. 11. §. omnium ubi Pichard. n. 7. Inſt. act. L. actionum 24. ff. oblig & act. Molin. lib. 1. cap. 10. n. 10. Surd. dec 52. n 3 dec. 179. num 9. dec. 236. n. 8 de aliment. tit. 8. privi-
6 *leg 48. n 3. Cenſ. p. 2. q. 96. n. 27.* Se for juntamente herdeiro, *Peg. for. cap. 4. num. 66. Pacion. locat. cap. 61. Scapucin. ſucceſſ. ſingul. ampliat. 5. n. 13.*

§. 3. *Præterea novatione tollitur obligatio, veluti ſi id quod tibi Sejus debebat, à Titio dari ſtipulatus ſis. Nam interventu novæ perſonæ nova naſcitur obligatio, & prima tollitur, translata in poſteriorem: adeo, ut interdum, licet poſterior ſtipulatio inutilis ſit, tamen prima novationis jure tollatur: veluti ſi id, quod tu Titio debes, á pupillo ſine tutoris auctoritate ſtipulatus fuerit, quo caſu res amittitur, nam & prior debitor liberatur, & poſterior obligatio nulla eſt. Non idem juris eſt, ſi à ſervo quis fuerit ſtipulatus, nam tunc prior perinde obligatus manet, ac ſi poſtea nullus ſtipulatus fuiſſet. Sed ſi eadem perſona ſit, á qua poſtea ſtipuleris: ita demum novatio ſit, ſi quid in poſteriore ſtipulatione novi fit: forté ſi conditio aut dies, aut fide juſſor adjiciatur, aut detrahatur. Quod autem diximus, ſi conditio adjiciatur, novationem fierit: ſic intelligi oportet, ut ita dicamus factam novationem, ſi conditio extiterit: alioqui ſi defecerit, durat prior obligatio. Sed, cum hoc quidem inter veteres conſtabat, tunc fieri novationem, cum novandi animo in ſecundam obligationem itum fuerat, per hoc autem dubium erat, quando novandi animo videretur hoc fieri, & quaſdam de hoc præſumptiones alijs caſibus introducebant: ideo noſtra proceſſit conſtitutio, quæ apertiſſimé definivit, tunc ſolum novationem prioris obligationis fieri, quoties hoc ipſum inter contrahentes expreſſum fuerit, quod propter novationem prioris obligationis convenerunt, alioqui & manere priſtinam obligationem, & ſecundam ei accedere, ut maneat ex utraque cauſa obligatio ſecundúm noſtræ conſtitutionis definitionem, quam licet ex ipſius lectione apertius cognoſcere.*

A obrigaçaõ, ſe tira tambem por *novaçaõ*: como ſe o que te devia Seyo, fizeres eſtipulação, de que Ticio to dè; porque de intervir nova peſſoa, naſce nova obrigação, e a primeira paſſa para a ultima: tanto aſſim, que algumas vezes, ainda que a poſterior ſeja inutil, a primeira ceſſa pela novaçaõ; como ſe Ticio aceitar a promeſſa de hum pupillo ſem authoridade do tutor, de que lhe pagará o que lhe deves, no qual caſo ſe perde a divida; porque o primeiro devedor fica livre, e a ſegunda obrigaçaõ he nulla. Naõ he o meſmo Direito no caſo de aceitar promeſſa do eſcravo; porque a primeira obrigação fica, como ſe naõ houveſſe eſtipulaçaõ. E ſe houver com a meſma peſſoa outra eſtipulaçaõ, do meſmo modo ſe faz novaçaõ, ſe na poſterior ſe ajuntar alguma couſa de novo: como ſe acrecentaſſe condiçaõ, dia, ou fiador, ou ſe tiraſſe; o que ſe entende, ſe a condiçaõ exiſtir, e ſe faltar dura a primeira obrigaçaõ. Mas porque entre os antigos eſtava aſſentado, que entaõ ſe novava, quando havia animo, e intençaõ de novar; e havia duvida quando havia o animo de novar, veyo huma noſſa Conſtituiçaõ, na qual definimos, que ſe fazia, quando ſe expreſſava pelos contrahentes, que por novaçaõ ſe fazia a ſegunda; porque de outro modo, fica a primeira, e a ſegunda, como mais largamente ſe moſtra da meſma Conſtituiçaõ.

Remiſſ.

1 A *novaçaõ*, parece que melhor ſe define na *L.1.ff novat.* da novaçaõ, e delegaçaõ, *Altim.tom 6. q.* 40. he huma transfuſaõ da primeira obrigaçaõ, *d.L.1. ff. novati L.fini Cod.novat. & h.§ Altim d.q.40 n.1.* cahe no incorporal, *Altim n.2.Card. de Luca feud. diſc.123.n.3.* muda a a obrigaçaõ de trigo em vinho, *Cyriac. contr.124. & 486. Altim n.6. Salgad.labir p.3.cap.2. á num.45. & cap.11. á n.94.*

2 Intervindo nova peſſoa, que em ſi toma a obrigaçaõ do outro, como na delegaçaõ, *L.delegare 11. ff.novat.* (ſuppoſto o conſenſo do crè-
3 dor, *pr. Inſt. h.t.*) porque em aceitar outra peſſoa, fica livre, *Sabell. §.novatio n.7. Altim.n 44.* verſ. *ſed inducitur novatio per interventum novæ perſonæ* Conſtituiçaõ, *L. fin. Cod novat.*

4 Os praticos, dizem que naõ ha novaçaõ, ſem eſta ſe expreſſar pelos contrahentes, *ex L. fin.Cod.novat. & h.§ fin. Moraes lib.2.cap.16. n.1. Arouc. alleg.19 num.31. Cald.q.35. Peg.ad Ord.lib.2.tit 52.§.4.n.45. & 48. tom.12 pag.388 Altim n.15.*

5 Nem com penhor, ou fiador ſe faz novaçaõ, *tex.L.4.§.ex conventione ff.re judicat Moraes lib.2.cap. 16 n.5. & 6.lib.1 cap.4 § 1 n.10.§.3. n.30. Joan.Bapt obſ Pedam.170 n. 8. & 9.* ubi bene *Altim. n. 27.* vide, *Caſtilb.lib.4. cap.59.*

§ 4. *Hoc amplius, eæ obligationes, quæ conſenſu contrahuntur, contraria voluntate diſſolvuntur. Nam ſi Titius & Sejus inter ſe conſenſerint, ut fundum Tuſculanum emptum Sejus haberet centum aureis: deinde re nondum ſecuta, id eſt, neque pretio ſoluto, neque fundo tradito, placuerit inter eos, ut diſcederetur ab ea emptione & venditione: invicem liberantur. Idem eſt in conductione & locatione, & in omnibus contractibus, qui ex conſenſu deſcendunt, ſicut jam dictum eſt.*

Mais he, que aquellas obrigaçoens feitas por conſentimento, ſe desfazem por vontade contraria; porque ſe Ticio, e Seyo conſentirem entre ſi, que Seyo haja a Herdade Tuſculana comprada por cem cruzados, e depois, antes do effeito, *& re integra*, ſcilicet, antes de paga, e entregue, convierem em que naõ haja effeito a compra, e venda, ambos ficaõ livres. O meſmo he na locaçaõ, e conducçaõ, e em todos os contratos deſcendentes de conſentimento, como fica dito.

Remiſſ.

Eſte §. (ultimo modo de reſol- 1
ver a obrigaçaõ) contrario conſentimento, ſe confirma, *ex L.ab emptione, venditione, locatione, conductione, cæterisque ſimilib obligationibus, quin integris omnibus, conſenſu eorum, qui interſe ebligati ſint, recedi poſſunt dubium non eſt* 58.*ff.de pact. L. prout quidque* verſ. *æque cum empti &* verſ. *quoniam conſenſu, nudo contrahi poteſt, etiam diſſenſu contrario diſſolvi poteſt* 80.*ff de ſolut. & liber. L* 1.*requidem integra abemptione Cod quand. liceat ab empt.receder.* e a raz. õ ge- 2
ral eſtà na *L nihil tam naturale* 35. verſ. *nudi conſenſus obligatio*, contrario conſenſu *diſſolvitur tom. 5. cum L.*100. *&* 153. *eod.*

Mudar o conſelho em detrimento 3
de outro, e injuria, ſe naõ pòde, *L. nemo* 75. *tom.* 5. *cap. mutare* 33. *tom.7.*

Quanto a eſtar o negocio, *re in-* 4
tegra, vide, §.14 *Inſt.rer.divil. &* §.*recte* 9.*Inſt.mandat. Moraes lib.6. cap.*12.*n.*24. Nos juizos, antes da 5
conteſtaçaõ : nos negocios, antes do mandatario proceder no preparatorio,

torio, e execuçaõ delle, *Moraes prox.*

6 Da promeſſa da venda, e da que naõ teve effeito, naõ ha ſiza, *Peg. tom.6.ad Ord.lib.1.tit.78.§.14.num.*
7 29. Nem do invalido, e ſem effeito, *L.2. Cod de Eunuch. Plot.de inlit.jur.* §.6. *n.48. Peg.ſupr.gloſ.16. pag.232.Phæb.dec.24.n.26.Valenſ.*
8 *conſ.32.n.41.42.43.* Requere translaçaõ do dominio, *Reinoſ.obſ 72.n.*
9 14. Deve-ſe do contrato, e naõ do quaſi contrato, *Phæb.dec.24 n.24.*
10 *&* 25. E ſe deve no lugar do contrato, couſa, e tradiçaõ, *Regim. das ſizas cap.4.§.1. & §.3. Ord.lib.1.tit. 78.§.14. Moraes lib.5.cap.7.num.5. Cabed.dec.113.n.5.p.2. Phæb.n.27. Mend.p.2.lib.3.cap 21.n.201.* (que ſe devem entender pela Ley do Reyno) *Larr.alleg.7.num.8. Altim null. ſent.rubr.9.q.26. Tiraquel.retract. lignag.§.1.gloſ.2.n.49. Barb. L.hæres abſens n.84. de ff.judic.* nem o contrato eſtá perfeito antes da entrega.

Pertence ao rendeiro do tempo da 11
entrega, e daquelle anno, *Regim. das ſiz. cap.4.§.3.fin. & §.4.* O que 12
antes era opinativo, *L ſciendum fin. & leg. ſeq. ff.ædilit.edict. Girond. de Gabel.p.5. §.unic.n.11. Gutierr. Gabel.cap.7.n.26. Larr.dec 11 n.52. & 53. Parlador.quotid.lib.1.cap.3.§.3. n 25. & 26.32. & 33.* ainda que ſe 13
deve no ponto em que ſe faz o contrato, por ficar perfeito, *Regim.d. cap 4.pr. Tiraquel. retract. §.1.gloſ. 2.á num 43.uſq.50. Molin juſt.tr.2. diſp.337.n.2.3.& 4. Laſſert. decim. cap 3.á n.1. Tiraq. retract.lignag.§. 1.gloſ.10. n.115. Larr dec.11. Peg. coment.tom.12.pag.566.n.159.*

FIM

do Terceiro Livro.

AGOS-

ACOS

AGOSTINHO DE BEM-FERREIRA

LIVRO QUARTO DAS INSTITUICOENS DE JUSTINIANO.

TIT. I.

De Obligationibus quæ ex delicto naſcuntur.

Quum ſit expoſitum ſuperiore libro de obligationibus ex contracto, (& quaſi ex contractu:) ſequitur, ut de obligationibus ex maleficio, & quaſi ex maleficio) diſpiciamus. Sed illæ quidem (ut ſuo loco tradidimus) in quatuor genera dividuntur: hæ verò unius generis ſunt, nam omnes ex re naſcuntur, id eſt, ex ipſo maleficio, veluti ex furto, rapina, damno, injuria.

Como fica expoſto no livro acima das obrigaçoens do contrato, e quaſi contrato, (e tambem porque peſſoas ſe adquirem, e os modos de as reſolver, *tit.* 29 *&* 30.) ſegue-ſe tratar das do maleficio, e quaſi maleficio. Mas aquellas, (*tit.* 14. §. 1. *&* 2.) ſe dividem em quatro generos: porém eſtas ſaõ de hum ſó genero; porque todas naſcem de couſa, ſcilicet, do meſmo maleficio, como do furto, rapina, damno, injuria.

Remiſſ.

NO livro 3. *tit.* 14. definio a obrigaçaõ: no §. 1. a divido em dous generos: no §. 2. em quatro eſpecies, contrato, e quaſi contrato, maleficio,

cio,

cio, e quaſi maleficio: e dividio o contrato em quatro eſpecies, *re*, *verbis*, *literis*, *conſenſu*, de que tratou té ao *tit.*28. e neſte do quaſi contrato (e no 29. porque peſſoas ſe adquire a obrigaçaõ, e no *tit.*30. dos modos de reſolver. Agora paſſa a dizer do maleficio pelas eſpecies do *furto*, *rapina*, *damno*, *injuria*, nos titlos ſeguintes, e no *tit.* 5. do quaſi maleficio: (publicos, *h.lib.*4. *tit.fin*) no que o grande Triboniano ſeguio a Ordem do Conſulto Gayo, *L.*1 2.3.& 4.*ff.oblig. & act.*

1 Eſte *princ.* he tirado da *L.ex maleficio* 4 *ff.oblig & act.* aonde diz, que do maleficio naſcem obrigações, como do *furto*, *rapina*, *damno*, *injuria*: as quaes todas ſaõ de hum genero; porque conſiſtem em couſa, ſcilicet, no meſmo maleficio: quanto ás do contrato, naõ ſó em couſa, mas em palavras, conſentimento. Furto, *tit.*1. Rapina, *tit* 2. Damno,
2 *tit.*3. Injuria, *tit.*4 Nem por palavras, eſcritura, ou letras, ſe comette furto; e eſte Direito ſe pratica, para que naõ haja furto ſem facto, e trato emganoſo, *ut in L.ſi quis* 53. verſ. *neque verbo*, *neque ſcriptura quis furtum facit &* verſ. *hoc enim jure utimur ff.defurt.* vide §.12. *fin. h.t.* ſe o dar ajuda, ou conſelho, he contrectaçaõ.

3 Do furto, *Ord. lib.*3. *tit.*60. (& tit.65 & 66.) Arrancar marcos, *Ord. lib.* 5. *tit.*67. *& tit. ff. termin. mot.* Furto da mulher, durante o matrimonio *tit ff act rer.amot.* Da herança, *tit. ff. expilat. hæred.* dos quaes *P. Molin. juſt.tom.*3. *tr.*2. *diſp.*681.
4 *uſq.*696. Da occultaçaõ de bens ao inventario, e pena de ſonegados, *Ord. lib.*1 *tit.*87.§.9. *ubi Peg. Guerr.tr.*1. *lib.*1 *cap* 9. e a mulher pòde ſer preza pela occultaçaõ, *Arouc. adn. L.* 9 *num.*40. verſ. *quanvis ff ſtat hom. Guerr.d.cap.*9.*n.*165.*& lib.*3. *cap.*4.
5 *n.*22. e o vi julgar; ainda por occultar bens á penhora, poſto que o naõ pòde ſer por divida Civel, *Ord. lib.*4.*tit.*76.§.6. *lib.*3.*tit* 30.§.4. ao intento *Guerr.tr.*1.*lib.*4.*cap.*11. *á n.* 7. Que o delicto requere dolo, abaixo ſe dirá: e qual ne o verdadeiro, ou prezumido, *Guerr.d.cap.*9.*n.*14. *&* 19.

A reſpeito das peſſoas contra quem 6
compete eſta acção, e cauſas da ſua competencia, *L.ſi quis* 53.*ff.de furt.* vide, §.13.*h.t.* Como eſta acçaõ paſſa, ou não ao herdeiro, *tit. Inſt. perp. & temp. act. Guerr. d.cap.*9. *n.* 132.

Antes de tudo, deve preceder o 7
corpo de delicto, (aliás he nullo o proceſſo,) *L.*1.§.*illud ff ad ſillaniam. Ord. lib.*5.*tit.*117. §.1. *tit.*135. §.2. *Peg.tom.*5.*ad Ord.lib.*1.*tit.*65.§.31. *n.*19. *pag* 92. verſ. *& debet conſtare de corpore occiſo*, *ſaltem generaliter*, *& n.* 20. verſ. *non poſſe procedi ad inquiſitionem*, *quin prius conſtet de corpore delicti*, *Conciol.* verb. *corpus delicti reſol.*1 *n* 1. E no fur- 8
to, primeiro deve conſtar deſte, *ut per jura & DD. Peg d* §31. *n.*36. *pag.*95. (de cortar arvores, *Peg d. pag.*95 *Ord. lib.*5 *tit.*75. vide, §.6. *Inſt. offic. judic.*) ſe for de veneno, 9
de que falla a *Ord. tit.* 35. vide, *ibi Barb. Conciol.*verb.*venenum reſol.*1. *&* verb.*corpus delicti reſol.*5.*Cyriac. contr.*485. Principalmente, em de- 10
licto de facto permanente, em que coſtuma haver veſtigio, *Clar.*§ *fin. q.* 4. *Boſſ. tit. de lictis Sabell. reſol. tom* 4.*cap.*64 *n.*1. *Peg ad Ord.lib.*1. *tit.*65 *d.*§.31.*n.*20.

§. 1. *Furtum eſt contrectatio fraudulosa*, *lucri faciendi gratia*, *vel ipſius rei*, *vel etiam uſus ejus poſſeſſionisve*, *quod lege naturali prohibitum eſt admittere.*

O furto, he huma contrectaçaõ fauduloſa, (ou facto doloſo) por cauſa de lucrar, e ſe utilizar; ou da meſma couſa, ou do uſo della, ou da ſua poſſe: o què por Ley natural he prohibido admittir-ſe

Remiſſ.

Remiss.

1 As palavras deste §. foraõ tiradas á letra *ex L.1.*verí.*furtum est ff. de furt.* e explica *ibi glos.* e os exemplos *in* §.*furtum* 6.*Inst.h.t.*

2 Da *possessaõ*, diz a *glos.* como se o proprietario, tirou a posse natural ao usofrutuario; e á Ley natural, chama Divina, *quod tibi non vis, non furtum facies Pinel. p.1. rubr. Cod. rescind. cap.1. n.21.* vide, *D. Thom. Remiss.*§.11.*Inst.jur. nat. & L.8.tom.5 Barb.ax.197.n.13.*

§. 2. *Furtum autem vel à furvo, id est, nigro, dictum est, quod clam & obscurè fiat, & plerumque nocte: vel à fraude, vel à ferendo, id est, auferendo, vel á Græco sermone, quod ... appellant fures. Imó & Græci á ferendo ... dixerunt.*

Chama-se *furtum*, ou de *furvum*, que quer dizer cousa negra, porque se faz occultamente, e as mais das vezes de noite; ou de *fraus*, que quer dizer, engano; ou de *ferre*, que quer dizer, levar, ou tirar; ou vem da lingoagem Grega, que chama aos ladroens, *Phoras*; mas os Gregos chamaõ *Phoras*, do verbo *Phora*, que quer dizer roubar.

Remiss.

1 Todas estas palavras do §. 2. saõ tiradas da *L.1. pr. ff. de furt.* e he a primeira parte desta Ley; e a 3. he a do §. 1. *h t.* e a segunda diz, que o cogitar façaõ de furto, ainda naõ he furto; e he da *glos.* e summario de *Bart.* Nem a sua etymologia nos utiliza; e a substancia está na *contrestaçaõ*, facto lucroso, com dolo, e engano, e damno do outro.

§. 3. *Furtorum duo sunt genera: manifestum, & nec manifestum. Nam conceptum & oblatum, species potius actionis sunt furto cohærentes, quam genera furtorum, sicut inferius apparebit. Manifestus fur est, quem Græci .... abpellant: nec solum is, qui in ipso furto deprehenditur, sed etiam is, qui in eo loco deprehenditur, quo (furtum) fiat: veluti qui in domo furtum fecit, &, nondum egressus januam, deprehensus fuerit: & qui in oliveto olivarum, aut in vineto uvarum furtum fecit, quamdiu in eo oliveto aut vineto deprehensus fuerit. Imó ulterius furtum manifestum est extendendum, quamdiu eam rem fur tenens visus vel deprehensus fuerit: sive in publico, sive in privato: vel à domino, vel ab alio, antequam eó pervenerit, quó deferre vel deponere destinasset. Sed si pertulit, quó destinavit, tametsi deprehendatur cum re furtiva, non est manifestus fur. Nec manifestum furtum quid sit, ex ijs, quæ diximus, intelligitur. Nam quod manifestum non est, id scilicet nec manifestum est.*

Ha dous generos de furtos: *manifesto*, e *naõ manifesto*; porque os chamados *conceptum, & oblatum*, mais saõ especies de acçaõ coherentes ao furto, do que generos de furto, como abaixo se dirá. Ladraõ manifesto, he aquelle a que os Gregos chamaõ *Epiantephero*, q quer dizer, com o furto nas mãos; naõ sómente o he, o que he apanhado no furto, mas no lugar do furto: como o que he apanhado na casa, antes de sahir da porta para fóra; o ladraõ da zeitona, no olival, o das uvas, na vinha; e se extende ao que for visto pelo senhor, ou outro, antes de chegar ao lugar, em que o determinava por. Porém posta a cousa no lugar determinado, ainda que o prendaõ, com a cousa furtada, naõ he manifesto. O que seja furto *naõ manifesto*, se entende do que temos dito; porque o he, o que naõ he manifesto.

Remiſſ.

1 A diviſaõ referida, he tirada da *L.2. ff. defurt.* O mais, que ſe ſegue, he tiradado da *L.1. ff.eod.tit.* Quanto ao lugar deſtinado, he tirado da *L.4. ff.eod.tit.* A extenſaõ, *L.5. ff. eod.* e a concluſaõ do §. do naõ manifeſto, ſaõ palavras da *L. nec manifeſtum 8.ff.d.tit.defurt.* Do que he apanhado em acçaõ defurto,
2 diſpoem, *Ord.lib.5.tit.60.§.fin.* Apanhado em caſa, com o deſcaminho, *vide, & bene, Arouc.adn.L.1.§.2. n.9.ff rer.diviſ.& Valenſ.conſ.52.à n.34 & n 39. fin.* verſ. *in domibus dominorum Peg. coment. tom.5. pag. 161.n.8.* acçaõ ordinaria.

§. 4. *Conceptum furtum dicitur, cum apud aliquem teſtibus præſentibus furtiva res quæſita & inventa ſit, nam in eum propria actio conſtituta eſt, quamvis fur non ſit quæ appellatur concepti. Oblatum furtum dicitur, cum res furtiva ab aliquo tibi oblata ſit, eaque apud te concepta ſit; utique ſi ea mente tibi data fuerit, ut apud te potius quam apud eum, qui dedit, conciperetur, nam tibi apud quem concepta ſit, propria adverſus eum, qui obtulit, quamvis fur non ſit, conſtituta eſt actio, quæ appellatur oblati. Eſt etiam prohibiti furti actio adverſus eum, qui furtum quærere teſtibus præſentibus volentem prohibuerit. Præterea pœna conſtituitur edicto prætoris per actionem furti non exhibiti, adverſus eum, qui furtivam rem apud ſe quæſitam & inventam non exhibuit. Sed hæ actiones, ſcilicet concepti & oblati, & furti prohibiti, nec non furti non exhibiti, in deſuetudinem abierunt. Quum enim requiſitio rei furtivæ hodie ſecundúm veterem obſervationem non fiat: merito ex conſequentia etiam præfatæ actiones ab uſu communi receſſerunt: quum manifeſtum ſit, quod omnes, qui ſcientes rem furtivam ſuſceperint, & celaverint, furti nec manifeſti obnoxij ſunt.*

Furto recebido, *conceptum*, he quando a couſa furtada ſe buſca, e acha, teſtemunhas prezentes, no poder de alguem, contra o qual ſe dá a acçaõ *concepti*, poſto que elle naõ ſeja o que a furtou. Furto offerecido, *oblato*, he quando a couſa furtada te for offerecida por outro, e tú a receberes; e ta entrega com intençaõ, de que antes foſſe achada na tua maõ, que na do ladraõ, contra o qual cõpete eſta acçaõ *oblati*, que he contra o que dá a guardar couſa furtada. Tambem ha outra acçaõ *prohibiti furti*, contra o que prohibe buſcarſe o furto perante teſtemunhas. Finalmente, ha pena conſtituida por Edicto do Pretor, contra o que naõ deixa levar a couſa furtada, buſcada, e achada na ſua caſa, *Furti non exhibiti*, do furto naõ entregue. Porèm, eſtas acçoens, *concepti, oblati, furti prohibiti, furti non exhibiti*, iá ſe naõ uſaõ; porque como a devaſſa, e petitorio de furto ſe naõ faz hoje como antigamente, com razão ſe deſuſaraõ: e he couſa ſabida, que todo o que com ſciencia recebe couſa furtada, e a encobre, he reo de furto naõ manifeſto.

Remiſſ.

As acçoèns, *concepti, oblati, prohibiti, non exhibiti*, ceſſaraõ, pelo naõ uſo: e parece que eraõ modos de inquirir a verdade. 1

O receptador do furto, como peſſimo genero, tem a meſma pena do ladraõ, porque ſem aquelles naõ haveria eſtes, *L.1.ff.de receptator.* exceição do conſanguineo, ou a fim, *L.2.ff eod.* 2

Comprar com ignorãcia, ou ſciencia, ou devendo ter eſta, *Cardoſ.* verb *furtum* 3

*tum n.*46. intellige cum *Clar* §.*furtũ n.*26 *addit.n.*134 *Farinac. q.*177.*n.* 49.50.*&* 51. *Tuſc.lit.T.concl.*555. *n* 18. *Glz.ad Ord lib.*3.*tit.*44 §.3.*n.* 6.*&* 7. vide, §.19 *h.t.& ibi L.in civilem* 2.*Cod.de furt.& ſervo corrupt.*

4 Sendo peſſoa, *bonæ famæ*, *Clar.* §. *furtum n.*5. *Menoch lib.*5. *præſ.*29. *Conciol.* verb *furtum reſol.*4. A *Ord.*

5 *lib.*5 *tit.*60.§.5. ainda he mais reguroſa, querendo que baſte o verolſimel de naõ ſer do vendedor; mas *Barb d.*§ 5. *n.* 7. quer relevancia, com boa fama na peſſoa em que ſe ache, *vide*, *L.nemo* 126.*tom.*5. *Farinac.q.*165. *n.*26. aonde diz que as acçoens dominicaes, hoje ſe naõ

6 uſaõ. Quanto a ſe entregar a couſa furtada ao ſenhor, ſem preço, ainda comprada na feira, e de boa fé (e caſo de conſumpta, e locupletado) *Ord.lib.*3.*tit.*44.§.3. *& ibi Glz. n.*7.*fin. Ægyd. in L. ex hoc jure p.*1. *cap.*8.*n.*71 72.74.*&* 75. *ubi jura L. ſi me & Titium* 32.*ff.reb.cred.ſi cert. pet. L. in civilem* 2. *Cod. de furt & ſerv.corrupt.* infra §.19 *h.t.*

§. 5. *Pæna manifeſti furti, quadrupli eſt, tam ex ſervi, quam ex liberi perſona: nec manifeſti, dupli.*

A pena do furto manifeſto, he do quadruplo, tanto no ſervo, como no livre; e a do naõ manifeſto, em dobro.

Remiſſ.

1 Eſte §. ſe confirma, e explica com a *L.infurti actione* 51.*pr. ff. de furt.L.de bis* 11.*Cod de furt.* vide, *Novel.*134. *cap. fin.* e diz a dita *L.* 51. ib- *infurti actione non quod intereſt quadruplabitur, vel duplicabitur, ſed rei verum pretium*, pelo que a pena ſe ha de regular pelo juſto valor da couſa, vide, §. 23. 24.

2 25. *&* 26. *Inſt. act.* porêm a acção do dobro, ou quatrodobro, naõ eſtá em uſo; porque ſó ſe trata da reſtituiçaõ da couſa, e pena corporal, *Farinac.furt.q.*167.*n.*17.*&* 18. e aſſim ſe pratica a *Ord.lib.*5.*tit.*60.

§. 6. *Furtum autem fit, non ſolùm cum quis intercipiendi cauſa rem alienam amovet: ſed generaliter, cum quis alienam rem invito domino contrecta. Itaque ſive creditor pignore, ſive is, apud quem res depoſita eſt, ea re utatur, ſive is, qui rem utendam accepit, in alium uſum eam transferat, quam cujus gratia ei data eſt: furtum committit, veluti ſi quis argentum utendum acceperit, quaſi amicos ad cœnam invitaturus, & id peregrè ſecum tulerit: aut ſi quis equum geſtandi cauſa commodatum ſibi, longius aliquo duxerit: quod veteres ſcripſerunt de eo, qui in aciem equum perduxiſſet.*

O furto ſe comette, não ſó tomando o alheyo para ſi, mas geralmente o commette qualquer que contrecta a couſa alheya, contra a vontade de ſeu dono: aſſim que, commètte furto o crèdor que uſa do penhor; o depoſitario, que uſa do depoſito; ou o que recebeo a couſa para uſar della, lhe deu outro uſo, fora do deſtinado: como ſe recebeo a prata para hoſpedar, e a levou a outra parte; ou recebeo o cavalo para certo lugar, e o excedeo; o que eſcreveraõ os antigos, a reſpeito do que recebeo o cavalo empreſtado, e o levou á guerra.

Remiſſ.

Eſte §. 6. he tirado da *L. ſi pignore* 56.*ff.de furt.* tratando do credor que uſa do penhor, e commodatario, a que vem o depoſitario, por identidade de razaõ, de que falla a *L.inficiando* 69. *ff. de furt.* vide §.2.*& ſeq.Inſt.quib.mod.contr.oblig.* 1

O depoſitario, e commodatario ſe equiparaõ, no effeito, *L. ſi ſervus* 2

31. *ff. pign. act. Peg for. cap. 3. n. 179. & 180.*

3 O que preverte o uſo da couſa, comette furto, *L. fullo* 84. *ff. de furt. L. qui furtum* 16 *ff. condit. furt.* vide, §. 7. *h. t.* convem a *Ord. lib.* 4. *tit.* 53. §. 3. *&* 4. ſem falar no furto, que vem a approvar a *Ord. lib.* 5. *tit.*
4 60. §. 8. do que naõ começa por furto, que nem he caſo de querella, nem devaſſa, e aſſim o confirmou o Senado em appellaçaõ de Portalegre.
5 O dinheiro, paſſa dominio, e deve quantia, e no proprio naõ há furto.

§. 7. *Placuit tamen eos qui rebus commodatis aliter interentur, quam utendas acceperint, ita furtum committere: ſi ſe intelligant, id invito domino facere: eumque, ſi intellexiſſet, non permiſſurum, at ſi permiſſurum credant, extra crimen videri, optima ſanè diſtinctione: quia furtum, ſine affectu furandi non committatur.*

Agradou, que os que uſaõ das couſas empreſtadas, de outro modo, além daquelle para que as receberão, comettem furto, ſe entendem que o fazem contra a vontade do ſenhor, e que a ſabello não conſentiria; mas ſe crerem que o permittiria, he viſto naõ cometter furto, e com razaõ; porque ſe não comette furto aonde não ha animo, e intenção de furtar.

Remiſſ.

1 Nos delictos, he licito allegar ignorancia em utilidade do ignorante, e não a incommodo ſeu, como diz *Bart. in L. inter omnes* 47. §. *recte ff. de furt.*

2 Eſte § foy tirado da *d L. inter* 47. §. *rectum dictum eſt, qui putavit ſe domini voluntate rem attingere, non eſſe furem. Quid enim is ergo ſolus fur eſt, qui atrectavit, quod invito domino ſe facere ſcivit ff. de furt. ubi gloſ.* verb. *non eſſe furem h.* §. 7. e o prova a *L. qui re* 78. *pr. L. qui jumenta* 41. *L fullo* 84 *ff. de furt.* e a 3 ciencia, de que contravem, e contrecta a vontade do ſenhor, manda punir como furto, a *L. cum ſervus* 15. *ff. condit. cauſ. dat.* vide, *Ord lib.* 5. *tit.* 60. §. 8. que diſta da *Ord. lib.* 4. *tit.* 53. §. 3. *&* 4.

Da intençaõ requerida, *ut h.* §. *fin.* 4 e que naõ ha furto ſem animo de furtar, *d. L.* 47. §. *recte* verſ. *is ergo ſolus fur eſt & ibi gloſ. h.* §. *L.* 225. *tom.* 6. § 16. *Inſt. rer. diviſ.* §. 5. *Inſt. uſucap. &* §. 18. *h. n. t. &* §. 1. *Inſt. vi bon. rapt.*

Para haver condemnaçaõ, he ne- 5 ceſſario prova manifeſta do dolo, como he regular em qualquer delicto, *L.* 1. §. *Divus, & L. cornelia ff. de ſicar. & ibi gloſ.* verb. *culpa L. abſente* §. *fin. ff. de pæn. Barb. vot.* 61. *num.* 6. *Peg. ao caſo de Odivel* 4 *pont. num.* 192. *& n.* 411. *Valenſ. conſ.* 163. *n.* 170. *Farinac. q.* 33. *n.* 1. E deixa dit- 6 to *Peg. n.* 410. que a ſimplicidade, ignorancia, bededice, ruſticidade, ſaõ qualidades excluſivas do dolo, *ut* ib- *tenet Ciaz conſ.* 6. *n.* 97. *Ruſticus enim potius ex ſimplicitate, quam ex malicia peccaſſe credendum eſt, Ciaz diſp.* 8. *n* 92. *& conſ.* 6 *n.* 2. *quia ruſticus non præſumittur doloſus, ut proſequitur idem Ciaz diſp.* 8. *n.* 26. ainda no crime da leza Ma- 7 geſtade, ſe requere dolo, conforme o meſmo *Peg. n.* 193. No teſte- 8 munho falſo, *n.* 194. Na injuria, §. *non ſolum* 11. *Inſt. injur. L.* 3. §. 1. *ff. de injur. L.* 14. *ff. ad leg. Cornel. de ſicar. L.* 225. *tom* 6. *Ant. Math. obſ.* 61. *n.* 8. *Farinac. conſ.* 30. *addit. lit. M.* verſ. *cauſa etiam juſta* ſcilicet, animo propoſto, *d. L. fugitimus* 225. *tom.* 6.

Dolo, he culpa malecioſa, a cau- 9 ſa de enganar outro, *L.* 1. §. *dolum ff. de dolo L. juris gentium* 7. §. *ſed ſi fraus* 10. *ff. de pact. L. contractus* 23. *tom.* 5. *& ibi & melius Sand.* vide, *Barb. vot.* 61.

Na

10 Na pena do comiſſo, tambem ſe requere dolo, e ſem elle, e animo de fraudar os Direitos, e vectigal, não ſe incorre, *L. interdum* 16. §. *Divus quoque ff. pub. vectig. Peg.* 3 *for. cap.* 11 39 *n.* 85. e em duvida, contra o comiſſo, *tex. L. non puto ff. jur fiſc.* 12 *Peg. d. cap.* 39 *n.* 86 *ubi DD.* E qualquer cauſa, ainda injuſta, ou irracional, eſcuſa do dolo, e pena do comiſſo, como a diverſos reſpeitos, *Poſth reſol.* 3. *á n.* 15. *Barb. præſcript. rubr. n* 54. *Barb. in cap potuit de locat. num.* 131. *Portug. lib.* 3 *cap.* 34. *Gam. dec.* 16. 268. 292. *Reinoſ. obſ.* 58. *n.* 21. 59. *n.* 20. *& addit.* verſ. *nota L. igitur ff. liber. cauſ. Ant. temp. legal. lib.* 4. *cap.* 15 *n.* 17. *Farinac. conſ.* 13 30 *n.* 33. aonde moſtra que o uſo, e coſtume, eſcuſa da pena do comiſſo, e dolo, *verſ. & hæc conſuetudo etiam eſſet irrationabelis illam omnino debet excuſare á dolo, culpa,* 14 *pæna, ut tradit Corneus* e na addiçaõ, *á conſ.* 30. *lit M* verſ. *etiam injuſta* que releva da pena da injuria.

15 *Placuit tamen*: o parecer do Principe, he Ley, §. *ſed. & quod Principi placuit* 6. *Inſt jur. nat. L.* 1. *& ibi Arouc. adnot. ff. conſt. Princip.* e aſſi fallaõ, *Ord. lib.* 1. *tit.* 58. §. 3. *ubi Peg. n* 9. *Ord. lib* 1. *tit.* 2. §. 31. *& tit.* 57. *pr. lib.* 2. *tit.* 6. §. 2. vide, *Giurb. obſ.* 77. *n.* 16.

§. 8. *Sed & ſi credat aliquis invito domino ſe rem commodatam ſibi contrectare, domino autem volente id fiat: dicitur furtum non fierit. Undem illud quæſitum eſt, cum Titius ſervum Mævij ſolicitaverit, ut quaſdam res domino ſubriperet, & ad eam perferret, & ſervus id ad Mævium pertulerit: Mævius (autem) dum vult Titium in ipſo delicto deprehendere, permiſerit ſervo quaſdam res ad eum perferre: utrum furti, an ſervi corrupti judicio teneatur Titius, an neutro? Et cum nobis ſuper hac dubitatione ſuggeſtum eſt, & antiquorum prudentium ſuper hoc altercationes perſpeximus, quibuſdam neque furti, neque ſervi corrupti actionem præſtantibus, quibuſdam furti tantummodo: nos hujuſmodi calliditati obviam euntes, per noſtram deciſionem ſancimus, non ſolum furti actionem, ſed & ſervi corrupti contra eum dari. Licet enim (is) ſervus deterior (à ſolicitatore) minimè factus eſt, & ideo non concurrant regulæ, quæ ſervi corrupti actionem introducunt: tamen conſilium corruptores ad perniciem probitatis ſervi introductum eſt, ut ſit ei pœnalis actio impoſita, tanquam (ſi) re ipſa fuiſſet ſervus corruptus: ne ex hujuſmodi impunitate & in alium ſervum, qui facile poſſet corrumpi, tale facinus á quibuſdam perpetretur.*

Se algum crer, que uſa da couſa empreſtada, além da vontade de ſeu dono, ſendo eſte contente deſſe uſo, naõ comette furto. Donde ſe levantou eſta queſtaõ: ſe Ticio ſolecita o eſcravo de Mevio, a que furte ao ſenhor certa couſa, e lha leve a certo lugar, e o eſcravo deſcobre a Mevio, e eſte conſente que leve a couſa, para apanhar a Ticio neſte maleficio; ſe eſtará obrigado pela acção do furto, ou pela do corrompimento do eſcravo, ou ſe carecerá de acçaõ, e deixará de ter pena? E ſendo nós informado da varidade de ſentenças, e altercaçaõ dos antigos juriſprudentes; e que huns dizião que por nenhuma das ditas acçoens, e outros ſó pela do furto, e querendo obviar eſta duvida, determinámos por noſſa deciſaõ, (ou Conſtituiçaõ) que naõ ſó tenha a acção do furto contra Ticio, mas tambem a de haver corrompido o eſcravo. E ainda que eſte eſcravo naõ foy feito peor, pelo ſolecitador, e aſſim faltem as regras requeridas na acçaõ *ſervi corrupti*; com tudo, o conſelho do corruptor, foy introduzido, maleciofamente

ſamente, à bondade do eſcravo; e he o que baſta para ter lugar contra elle acçaõ penal, como ſe o fizera peor de ſeus coſtumes: e por ficar ſem caſtigo, ſe não faça outra maldade a outro eſcravo, que facilmente ſe poſſa peorar.

Remiſſ.

1 A primeira parte deſte §. (approvaçaõ do ſenhor da couſa empreſtada) he tirada, como por exceiçaõ ao §. precedente, *ex d. L. inter omnes* 47. §. *recte* verſ. *per contrarium*,
2 & verſ *verum tamen eſt ff de furt.* E a queſtaõ da ſegunda parte do §. e a Conſtituiçaõ deciſiva do caſo, eſtá na *L. ſi quis ſervo alieno ſuaſerit ut aliquam rem domini ſui ſurripere* 20. *Cod. de furt. & ſerv. corrupt.* e vay a letra. Da acçaõ *ſervi corrupti* §. 23. *Inſt. act. tom.* 4.

3 Que a Republica, ou Commum, tem intereſſe em que os delictos ſe punaõ, para exemplo, emmenda, além da ſatisfação da parte offendida, *ut h. §. fin. d. L. ſi quis* 20 *Cod de furt. L. ſi ita vulneratus* 51. verſ. *cum neque impunita ff. ad leg. Aquil. Bart. in L. quemadm. n.* 4 *Cod agricul. & cenſit. lib.* 11. *Barb. prælud. L. ſi mora n.* 1. *ff. ſolut.*

4 Dos conſelhos, §. 11. *h t.* vide, do affecto, e conàto, *Conciol.* verb. *affectus reſol. unic. L ſi quis* 5. *Cod. Epiſc. & cler. Ord. lib.* 5 *tit.* 35. §. 2 & §. 5. & *Ægyd. L. ex hoc jur. p.* 1. *cap.* 7. *n.* 26. & 30. & *Bart. L.* 1. § *Divus ff. ad leg. Cornel de ſicar. L. qui falſa ff. de falſ.* ou ao menos a menor pena, *L.* 1. §. *Divus ff. ad leg. Cornel. de ſicar. L. abſentem* § *fin. L. reſpiciendum* §. *delinquunt ff. de pæn.*

§. 9. *Interdum etiam liberorum hominum furtum fit, veluti ſi quis liberorum noſtrorum, qui in poteſtate noſtra ſunt, ſubreptus fuerit.*

Algumas vezes ſe comette furto de homem livre: como ſe nos furtaraõ o filho que eſtá no noſſo poder.

Remiſſ.

Eſte §. que dá acçaõ do furto ao pay pelo furto da peſſoa do filho, que tinha no patrio poder, he viſto ſer tirado da *L. eum qui emit* 14. verſ. *ſi filiusfam ſubreptus ſit, patrem habere furti actionem palam eſt & §. an pater fin ff de furt. L. ſi filiusfam. ſubreptus ſit parens habere furti actionem palam eſt* 28. *ff de furt.* Negaſſe, á may, *L. mater filij ſubrepti actionem non habet* 39 *ff. de furt.* naõ tem o filho no patrio poder, *Ord. lib.* 4. *tit.* 87. §. 7. *ut* §. 3. *Inſt. patr. pot. L.* 196. *n.* 3. *tom.* 6.

§. 10. *Aliquando autem etiam ſuæ rei furtum quis committit, veluti ſi debitor rem quam creditori pignoris cauſa dedit, ſubtraxerit.*

Tambem alguma vez ſe commette furto, ainda em couſa propria do que a furta: como ſe o devedor furtar a ſeu credor, a couſa dada em penhor.

Remiſſ.

Eſte §. do furto em couſa propria, he tirado da *L. itaque fullo* 12. §. *ſed ſi reſ pignori, &* verſ. *verum, & contra ipſum quoque dominum furti actionem ff. de furt. L. in actione* 19. verſ. *qui rem pignoris dat eamque ſubripit, actione furti tenetur ff. de furt. ubi gloſ. & alia jura refert, L. ſi debitor pignus ſubripuit, quod actione furti ſolvit, nullo modo recepit* 81. *ff. de furt. L. creditori actio* 89. *ff. de furt.*

§. 11. *Interdum (quoque) furti tenetur, qui ipſe furtum non fecit: qualis eſt is, cujus ope & conſilio furtum factum eſt. In quo numero eſt, qui tibi numeros excuſſit, ut alius*

eos raperet: aut tibi obſtiterit, ut alius rem tuam exciperet, aut oves tuas vel boves fugaverit, aut alius eas acciperet. Et hoc veteres ſcripſerunt de eo, qui panno rubro fugavit armentum. Sed ſi quid eorum per laſciviam, & non data opera, ut furtum admitteretur, factum eſt: in factum actio dari debet. At ubi ope Mævij Titius furtum fecerit: ambo furti tenentur. Ope & conſilio ejus quoque furtum admitti videtur, qui ſcalas forté feneſtris ſupponit: aut ipſas feneſtras vel oſtium effringit, ut alius furtum faceret: quive ferramenta ad effringendum, aut ſcalas, ut feneſtris ſupponerentur, commodaverit, ſciens cujus rei gratia commodaverit. Certè qui nullam opem ad furtum faciendum adhibuit, ſed tantum conſilium dedit atque hortatus eſt ad furtum faciendum, non tenetur furti.

E tambem algumas vezes he havido por ladraõ, o que naõ cometteo o furto: como he aquelle por cujo conſelho, e ajuda foy feito. No qual numero ſe conta, o que te fez tirar o dinheiro para outro to furtar; ou te enterteve no entanto te tomavaõ alguma couſa; ou te afugentou as tuas ovelhas, ou bois, para outro te fazer furto deſte gado; e iſto eſcreveraõ os antigos, a reſpeito daquelle que com o pano encarnado afugentou o gado; mas ſendo qualquer deſtas couſas feitas por brinco, e jocoſidade, e naõ para cometter furto, ſe dà ſómente huma acçaõ *in factum*, que he contar o facto. Porèm, quando Ticio fez furto com ajuda de Mevio, ambos ficaõ obrigados á pena do furto. He viſto ſer cometido o furto com ajuda, e conſelho do que poem a eſcada á janella, quebra eſtas, ou portas para ſe fazer o furto; e o que com ſciencia empreſta as ferramentas para as quebrar, ou a eſcada para ſubir ás janellas. O que naõ deu ajuda, e ſómente deu conſelho, ou admoeſtou ſe fizeſſe, naõ he obrigado pela acçaõ do furto, certamente.

Remiſſ.

Comprova-ſe eſte §. *in exordio*, a reſpeito do ajudador do furto, *L. pro inde 6. ff. condit. furt. L. is qui opem 34 & ibi gloſ. ff de furt. & Ord. lib. 5 tit. 66. §. 6.* 1

Do que fez tirar o dinheiro para outro o furtar, *L ſi quis uxori § ſi quis de manu alicujus vel argenteos vel aliam rem excuſſerit: ita furti tenetur, ſi ideo fecit, ut alius tolleret, iſqué ſubſtulerit ff. de furt.* Nata, *iſquè ſubſtulerit.* 2

Do pano rubro, e ajudador do furto, *L. in furti actione 51. verſ. opem fert, qui miniſterium, atque ajutorium ad ſubripiendas res præbet: cum eo qui pannum rubrum oſtendi, fugavitque pecus, ut inſures incideret, ſi quidem dolo malo fecit, furti actio eſt ff. de furt.* defenindo o ajudador, e tendo defenido o puro conſultor, *ut in* §. E continua eſta Ley, que ſendo jocoſamente feito, e por brinco (ſem dolo màо) haja ſómente a acçaõ *infactum*, contra eſte, *ut h. § & L ſi iſqui 68. ad fin. verſ. ſed dabitur actio infactum & ibi gloſ.* verb *factum ff de furt.* 3 4

Das eſcadas, e ferramentas empreſtadas com ſciencia do fim do furto, *L ſi pignore 56 § 1. verſ. qui ferramenta ſciens commodaverit ff. de furt. ut h. §.* 5

Que o ladraõ, e o ajudador ambos ſejaõ obrigados pelo furto, *L. vulgari eſt 21. § fin. verſ. ſi duo pluresve dicendum eſt omnes eos furti inſolidum teneri ff de furt Ord lib. 5. tit. 66 d. §. 6.* Quando muitos mataõ hum, *L. item Mella 11 § ſi plures ff. ad leg. Aquil. Gom. 3. var. cap. 3. num. 36. & cap. 1. n. 88.* 6 7

Conclue o §. que pelo ſimples *conſelho* naõ eſtà obrigado, que define a *d. L. in furti actione 51. verſ. conſilium* 8

lium autem dare videtur, qui perſuadet, & compellit atque inſtruit conſilio ad furtum faciendum ff. de furt. mas a gloſa *in L. ſi quis uxori* 53. verb. *vel conſilium ff. de furt.* reſtringe ao caſo, de quando o aconſelhado de outro modo o naõ faria. *Vide §. 6. Inſt. mandat.*

9 Dos conſultores, e auxiliadores, *Farinac. q* 129. 130. *&* 131. *Conciol.* verb. *auxilium.* Requere principal, como a privaçaõ habito; e abſoluto eſte, ſe deve abſolver o auxiliador: *Vide, Gom. 3. var. cap. 1. n.* 88. verſ. *ſecunda, & n.* 89. *&* L. 80. *Taur. n.* 72. *Clar. § fin. q* 84. *n.* 31. *L. denuntiaſſe §. fin. ff adult.*

§. 12. *Hi, qui in parentum vel dominorum poteſtate ſunt, ſi rem eis ſubripiunt, furtum quidem faciunt, & res in furtivam cauſam cadit (nec ob id ab ullo uſucapi poteſt, antequam in domini poteſtatem revertatur) ſed furti actio non naſcitur: quia nec ex alia ulla cauſa poteſt inter eos actio naſci. Si vero ope & conſilio alterius furtum factum fuerit: quia utique furtum committitur, convenienter ille furti tenetur, quia verum eſt, ope & conſilio ejus furtum factum eſſe.*

Os que eſtaõ em poder paterno, ou dominical, ſe furtarem a eſtes alguma couſa, eſcondidamente, fazem furto, e a couſa tem aqualidade de furtada, e ſe naõ pòde preſcrever antes de tornar ao poder do ſenhor della; mas naõ naſce acçaõ de furto; porque nem por outra nenhuma cauſa pòde naſcer acção contra elles. Porém, ſe o furto foy feito com ajuda, e conſelho de outro, porque verdadeiramente cometteo furto, eſtá obrigado pela acçaõ do furto; porque na verdade foy feito com ajuda, e conſelho deſte.

Remiſſ.

Que naõ reſulta acçaõ ao pay para o filho, do ſenhor para o eſcravo, he tirado da *L ſervi, & filij* 17. *pr. ff. de furt.* vide, §. 6. *Inſt. nox. act.* 1
Que ſe naõ poſſa preſcrever antes de tornar ao ſenhor da cauſa, pelo vicio ſdo furto, *L. quanvis* 86. *ff. de de furt. ut in §. furtivæ* 2. *&* §. 8. *Inſt. uſucap.* 2
Do màо conſelho ao eſcravo, *L. qui ſervo perſuaſit* 36. verſ. *ſed ſi alius* verſ. *quaſi ope conſilio ejus furtum factum ſit ff. de furt*; puro conſelho, verſ. *nec enim qui alicui malum conſilium dedit, furtum facit.* 3
Exceiçaõ do § na *L. ſi quis uxori* 53. §. 5 *ff. de furt.* 4
Por eſte §. naõ compete ao pay a acçaõ do furto contra o filho, *L. ne eum* 16. *&* d. *L.* 17. *ff de furt. Conciol.* verb. *furtum reſol.* 9. *ubi DD. &* 5
h. §. no *n.* 8. da acçaõ *infactum*; e no *n.* 9. os mais que comprehende, como mulher, conſanguineo, eſcravo, *Farinac q* 174. *n* 95. *&* 6
ſeqq. Cabal. reſol. crim. caſ. 204. *cent.* 3.

§. 13. *Furti autem actio competit, cujus intereſt rem ſalvam eſſe, licet dominus non ſit. Itaque nec domino aliter competit, quam ſi ejus interſit rem non perire.*

A acçaõ do furto, compete ao que tem intereſſe em que a couſa fique ſalva, ainda que naõ ſeja o ſenhor. E por iſſo nem compete ao ſenhor, ſe não no caſo de lhe importar, que a couſa não pereça.

Remiſſ.

Que ao que tem intereſſe em a couſa ſe naõ furtar, lhe compita a acçaõ do furto, o diz tambem a *L. cujus interfuit* 10 *ff de furt.* 1
ſendo a competencia de couſa honeſta, *L. tum is cujus intereſt, furti habet actionem, ſi honeſta cauſa interſit* 2

ter ſit 11. *ff. de furt. L. itaque fullo* 12.

3 *ff. eod.* aonde limita, que ſe eſſe intereſſado naõ tem com que pagar ao ſenhor, que a eſte compete a acçaõ do furto, verſ. *ſi autem ſolvendo non eſt, ad dominum actio reddit &* §.

4 *item ſi fullo* 15. *Inſt. h. t.* (e com que pagar, tudo, *L.* 114. *tom.* 6. e poſto que no penhor ambos a tenhaõ, ainda tendo o devedor com que pa-

5 gar) porque entaõ, he o entereſſe do ſenhor da couſa, e o que naõ tem que perder, nada lhe vay no perigo della, *d. L. itaque fullo* 12. *ff. de furt.* verſ. *nam qui non habet quod perdat, ejus periculo nihil intereſt.*

6 Nem todo aquelle que tem intereſſe em que a couſa não pereça, tem a acçaõ do furto; mas a tem o que he obrigado a ella, porque pereceo por culpa ſua, *L. eum qui emit* 14. § *an pater* verſ. *neque enim, inquit, is cujusque interierit rem non perire, habet furti actionem: ſed qui ob eam rem tenetur, quod ea res culpa ejus perierit ff. de furt.* convem *d. L.* 12. verſ. *præſtare enim cuſ-*

7 *todiam debet ff. eod.* E iſto que diz, he da acçaõ do furto; porque a acçaõ *condititia*, ſómente, ao que tem dominio na couſa furtada, ſe concede, *d. L eum qui* 14. § *qualis ergo L.* 2. *ff condit. furt.* §. 19. *Inſt. h. t.*

8 Dous caſos de exceiçaõ refere a *L. interdum* 50 *ff de furt.* o primeiro, quando ſe furtou ao meu devedor, ainda que não tenha com que me pagar (não ſendo a couſa obrigada:) o ſegundo na couſa dotal, em que ſendo o perigo da mulher, o marido he que tem a acçaõ.

§. 14. *Unde conſtat, creditorem de pignore ſubrepto furti (actione) agere poſſe, etiam ſi idoneum debitorem habeat: quia expedit ei pignori potius incumbere, quam in perſonam agere: adeó quidem, ut quamvis ipſe debitor eam rem ſubripuerit, nihilominus creditori competat actio furti.*

Donde vem, que o crèdor póde pedir o penhor furtado, pela acção do furto, ainda que tenha devedor idoneo; porque mais lhe convem o eſtar ſeguro com o penhor, do que litigar contra a peſſoa. O que he tanto aſſim, que ainda que o devedor lhe tenha furtado a couſa dada em penhor, lhe compete do meſmo modo, a acçaõ do furto.

Remiſſ.

Eſte §. do penhor furtado ao cre- 1
dor, ſe naõ he tirado, ſe confirma *L. itaque fullo* 12. § *ſed ſi res L. eum qui emit* 14. § *adeo* verſ. *is autem L. in actione* 19. verſ. *qui rem L. creditori* 89. *ff. de furt.*

Que he melhor a caução, ou pe- 2
nhor, que a peſſoa, *L. plus cautionis in re eſt, quam in perſonam* 25. *tom.* 5. *L. itaque fullo* 12. *fin. & ibi gloſ.* verb. *ubique ff. de furt. Moraes lib.* 6. *cap.* 12. *n.* 19. *Ord. lib.* 2. *tit.* 53. *pr. & ibi Peg. tom.* 12 *pag.* 141. *n.* 10. *ubi jura & DD. Ord. lib.* 4. *tit.* 77. §. 1 *lib.* 5. *tit.* 23.

§. 15. *Item ſi fullo pulienda curandave, aut ſarcinator ſarcienda veſtimenta mercede certa (conſtituta) acceperit, eaque furto amiſerit: ipſe furti habeat actionem, non dominus, quia domini nihil intereſt eam rem non perire, quum judicio locati à fullone aut ſarcinatore rem ſuam perſequi poſſit. Sed & bonæ fidei emptori ſubrepta re, quam emerit, quamvis dominus non ſit, omnino competit furti actio, quemadmodum & creditori. Fulloni verò & ſarcinatori non aliter furti actionem competere placuit, quam ſi ſolvendo fuerint: hoc eſt, ſi domino rei æſtimationem ſolvere poſſint. Nam ſi ſolvendo non ſint: tunc quia ab eis ſuum dominus conſequi non poſſit: ipſi domini furti competit: quia hoc caſu ipſius intereſt rem ſalvam*

eſſe. Idem eſt, & ſi in parte ſolvendo fuerit fullo aut ſarcinator.

Se o lavandeiro aceitar roupa para a curar, ou o alfaate para a coſer, por preço certo, e lha furtarem, tem a acçaõ do furto, e naõ o ſenhor; porque ao ſenhor lhe naõ importa, que a couſa naõ pereça, quando a pòde pedir pela acção *locati* ao lavandeiro, ou alfaate. Tambem ao comprador de boa fé, furtada a couſa, lhe compete acção do furto, poſto que naõ he ſenhor, do meſmo modo que ao credor. Porèm, agradou, que no lavandeiro, e alfaate naõ de outro modo lhe competiſſe a acção do furto, ſe não tendo com que pagar a eſtimaçaõ ao ſenhor; porque ſe não tiver com que pagar, em tal caſo como o ſenhor naõ pòde cobrar o que he ſeu, delles, lhe compete a acçaõ do furto; porque n'ſte caſo ao meſmo ſenhor lhe convem que a couſa ſeja ſalva. O meſmo he ſe ſó tiverem com que pagar em parte.

Remiſſ.

1 Que quando eſtes não tem com pagar, a acçaõ do furto torne para o ſenhor da couſa, *d L itaque fullo 12.pr ff de furt.* vide, *in* §. 13 *h t.*

2 Quando a acção do furto compita ao conductor, *L.* 14 §. *quod ſi conduxerit L. iſqui rem 6 ff. locat.* He viſto naõ ter com que pagar, ſe naõ
3 tem para tudo, *L ſolvendo* 114 *tom.* 6. Nem ſe póde dizer perfeito, aon-
4 de falta alguma couſa, *gloſ. d L.* 114. *ff verb ſign. L. contractus Cod. fid inſtrum L pen Cod. is qui ut indign Reinoſ. obſ* 48. *n.* 8. *&* 9. *cap.* 1. *fin. & gloſ ult. de renunt. Arouc L.* 15. *n.* 38. *&* 39 *ff ſtat hom. Peg* 4 *for. cap.* 72. *n.* 68. vide, *Barb. ax.* 12 *n.* 11.

§. 16. Quæ *de fullone, & ſarcinatore diximus. eadem & ad eum, cui commodata res eſt, transferenda veteres exiſtimabant. Nam ut ille fullo mercedem accipiendo, cuſtodiam præſtat: ita is quoque, qui commodatum utendi cauſa accepit, ſimiliter neceſſe habet cuſtodiam præſtare. Sed noſtra providentia etiam hoc in noſtris deciſionibus emendavit, ut in domini voluntate ſit: ſive commodati actionem adverſus eum, qui rem commodatam accepti, movere deſiderat: ſive furti adverſus eum, qui rem ſubripuit: & alterutra earum electa, dominum non poſſe ex pœnitentia ad alteram venire actionem, ſed ſi quidem furem elegerit: illum, qui rem utendam accepit, penitus liberari: ſin autem commodator veniat adverſus eum, qui rem utendam accepit: ipſi quidem nullo modo competere poſſe adverſus furem furti actionem: eum autem qui pro re commodata convenitur, poſſe adverſus furem furti habere actionem: ita tamen, ſi dominus ſciens rem eſſe ſubreptam, adverſus eum, cui res commodat fuerit, pervenit: ſin autem neſcius & dubitans rem eſſe ſubreptam, apud eum commodati actionem inſtituerit, poſtea autem re comperta voluerit remittere quidem commodati actionem, ad furti autem actionem pervenire: tunc licentia ei conceditur & adverſum furem venire, obſtaculo nullo ei opponendo, quoniam incertus conſtitutus movit adverſus eum, qui rem utendam accepit, commodati actionem: niſi domino ab eo ſatisfactum fuerit: tunc etenim omnino furem à domino quidem furti actione liberari: ſuppoſitum autem eſſe ei, qui pro re ſibi commodata domino ſatisfecit: cum manifeſtiſſimum ſit, etiam ſi ab initio dominus actionem commodati inſtituerit, ignarus rem eſſe ſubreptam, poſtea autem hoc ei cognito adverſus furem tranſierit: omnino liberari eum, qui rem commodatam acceperit, quemcunque cauſæ exitum dominus adverſus furem habuerit: eadem definitione obtinente, ſive in parte,*

parte, ſive in ſolidum ſolvendo ſit is, qui rem commodatam acceperit.

O que diſſémos do lavandeiro, e alfaate, entendiaõ os antigos ſe transferia do meſmo modo no commodato; porque aſſim como aquelle lavandeiro pela merce eſtá obrigado á guarda, do meſmo modo o que recebeo por commodato lhe devia dar a meſma guarda. Porém, a noſſa providencia emendou iſto em noſſas Diciſoens, e que eſteja na liberdade do ſenhor da couſa, ou mover a acçaõ *commodati* contra o que a recebeo empreſtada, ou a do *furto* contra o ladraõ; e eleita qualquer deſtas, não poſſa, arrependido, tornar á outra; e ſe eleger o ladraõ, fique livre o commodatario, e ſe eleger eſte naõ terá acção *furti* contra o ladraõ. Iſto he aſſim, ſe o ſenhor teve ſciencia que a couſa fora furtada, e a pede ao commodatario: porém ſe ignorava o furto, e pedir a couſa ao commodatario, e ſabida a verdade do furto quizer deſiſtir da acçaõ *commodati*, e porpor a acção *furti*, contra o ladraõ, o póde fazer ſem impedimento; porque com incerteza intentou a do commodato. Salvo ſe o ſenhor foy ſatisfeito por eſte, porque entaõ livra ao ladraõ do ſenhor da couſa commodataria; mas fica obrigado ao commodatario que ſatisfez ao ſenhor: aſſim como he certo, que ſe o ſenhor propoz a acçaõ contra o *commodatario*, ignorante de furto, e ſciente deſte a propoz contra o *ladraõ*; porque totalmente livra ao commodatario; ou ſeja vencedor, ou vencido na ſentença do Juiz. O que ſe entende, ou tenha com que pagar tudo, ou parte.

Remiſſ.

1 Eſte §. da couſa empreſtada, he huma ſumma da *L. manifeſtiſſimi 2. ſive L. fin. Cod. de furt. & ſerv. corrupt.* que he a Conſtituiçaõ, e Deciſaõ de emenda *in* §.

2 O que tem duas acçoens, para o meſmo fim, eleita huma, produz couſa julgada contra a outra, *L. quod in hærede 9. §. eligere quis debet ff. tribut. act. L. ſed ex parte §. fin. ff. quod cum eo Petr. Bar. L. 1. p. 3. n. 9. & 10. ff. ſolut. & n. 8 Peg for cap. 15 pag. 1034 col. 2.* dix. *L. 43. §. 1. tom. 5.*

3 Tambem a *Ord. lib. 4. tit. 5. §. 2.* dá eleiçaõ, do preço, ou couſa.

4 Das duas acçoens de injurias, criminal, e civil, por ambas tenderem ao meſmo fim, §. 10 *Inſt. injur. tom 3. d. L. 43. §. 1 & L. numquam 130. tom. 5.* vide, *L. unic Cod quand. civil act.*

5 *L. cum emancipatus § emancipatus ff. collat. bon. L. prætor §. 1. ff de injur. Barb. ad Ord. lib. 3. tit. 44. pr. Cald for. q 51. ad fin. Per dec. 58. án. 16 Cortiad dec. 35. Gail obſ 65. lib. 1. Meſing cent 2 obſ. 98.*

6 Tambem he eleição do A. quando póde convir em dous juizos, *Ord. lib. 3. tit. 5. §. 6. tit. 6. §. 1. & 5. & tit. 11. §. 5. & 6. tit. 45. §. 10. ubi Gloſator.* e tanto que huma vez elegeo, naõ póde variar, *Ord. lib. 3. tit. 5. §. 3. tit. 6. fin. pr. & §. 5. tit. 11. § 5.*

7 nem já recuſar o juiz, ſalvo por cauſa ſuperveniente, *Ord lib 3 tit. 21.*

8 Nem o R. póde declinar duas vezes, *Valaſc. conſ. 88 n. 9. fin Moraes lib. 1. cap. 3. n. 45. pag. 25.* ſalvo o menor lezo no juizo da Dizima, *Barb. ad Ord. lib. 3. tit. 5. § 3. Valaſc. alleg. 65. n. 57. & 58. Peg coment. tom. 7. pag 349. n. 45. col. 2. fin. Cald. L. ſi curatorem* verb *adverſari dolo n. 11.*

10 No juizo naõ he licito variar, *L ſi quis jus jurandum Cod. reb. credit. Moraes lib. 1. cap 3 n. 44.* de que não póde variar da ordinaria para a ſummaria.

§. 17. *Sed is, apud quem res depoſita eſt, cuſtodiam non præſtat: ſed tantum in eo obnoxius eſt, ſi quid ipſe dolo malo fecerit, qua de cauſa ſi res ei ſubrepta fuerit: quia reſtituendæ ejus rei nomine depoſiti*

non tenetur, nec ob id ejus intereſt rem ſalvam eſſe: furti agere non poteſt, ſed furti actio domino competit.

O depoſitario da couſa, não eſtá obrigado pela guarda, mas ſómente pelo dolo: pela qual razaõ, ſe lha furtarem, como pelo depoſito não eſtá obrigado á reſtituiçaõ, naõ tem intereſſe em que a couſa ſeja ſalva, nem lhe compete a acçaõ de furto, mas pertence ao ſenhor da couſa.

Remiſſ.

1 Eſte §. he tirado da *L. eumqui emit* 14 *pr.* verſ. *is autem apud quem res depoſita eſt & ibi gloſ.* verb *dumtaxat ff. de furt.* que falla da culpa lata, *L. quod Nerva* 32 *ff. depoſit.* convem *d. L.* 14. §. *quales ergo* vide, §. 3. *Inſt. quib mod re contrab oblig.*

2 Que pelo ſeu dolo lhe naõ haja de competir a acção do furto, §. *is autem* verſ. *quo ſi dolo fecit* (*ſcilicet utendo*) *jam quidem periculum ipſius: ſed non debet ex dolo ſuo furti quærere actionem, L itaque* 12.

3 *ff. de furt.* E tambem ſe denega, eſta acçaõ *furti*, ao poſſuidor de má fé, *L. itaque* 12. verſ. *ſed furci actio malæfidei poſſeſſori non datur quanvis intereſt ejus rem non ſubripi ff. de furt.* vide, *d.* § *is autem, & d.* §. 3. *Inſt.*

4 A convençaõ de o relevar do dolo, he nulla, *ut contra bonos mores, L.* 1. §. *illud ff depoſit.* ſempre ſe diz excluſo, *Portug lib.* 2 *cap* 10 *num.* 5 129. *&* 130 *cap.* 18. *num.* 28. nem ſe póde renunciar o dolo futuro, *Portug prælud.* 2. *n.* 19 *ubi DD.* nem tem patrocinio, *L. nec ex dolo ff. de dolo ax.* 76 *n.* 5. dix. *L.* 131. 150. 157. § 1. *tom.* 5. antes he punivel, *Sabell.* §. *dolus n.* 17. *ubi DD.* vide *Moraes lib.* 2 *cap.* 19. *n* 8. dix. *cap.* 58. *&* 68 *tom.* 7. *&* §. 24. *Inſt. inutil. ſtipulat.* ſe o depoſitario fugir, ou fallir de credito, *L.* 57. *n.* 10 *tom.* 6. *Gam dec.* 183.

§. 18. *In ſumma, ſciendum eſt, quæſitum eſſe, an impubes rem alienam amovendo, furtum faciat? Et placuit, quia furtum ex affectu* (*furandi*) *conſiſtit, ita demum obligari eo crimine impuberem, ſi proximus pubertati ſit, & ob id intelligat ſe delinquere.*

Duvidou-ſe, ſe o pupillo, ou impubero tomando a couſa alheya cometia furto; e agradou que ſim, porque o furto conſiſte na intenção de furtar: e que entaõ foſſe viſto cometter furto o impubero, quando eſtiveſſe proximo á puberdade, e por iſſo entender que pecca.

Remiſſ.

Eſte §. do impubero, menor de 1
14. annos, he conforme á *L impuberum furfacere poſſe, ſi jam doli capax ſit* 23. *ff. de furt. & ibi gloſ. L. pupillum* 111 *tom* 5 *L impunitas* 7. *Cod. de pæn. L. ſed ſi* 5. §. *& idéo fin. ff. ad leg. Aquil. Ord lib.* 5. *tit.* 136. e o dolo deve ſer verdadeiro, e legal, *L. nec exemplum Cod. de falſ. Barb. ax* 76 *n* 6. *&* 7.

O menor, impubero infante, ou 2
proximo á infancia, ſe prezume incapaz do dolo, e por iſſo naõ delinque, *L infans* 12. *ff ad leg cornell. de ſicar. L.* 1. *Cod. de falſ. Sande L.* 108 *ff. reg. jur.*

Proximo á puberdade, ſcilicet, 3
14. annos, *gloſ. d L impuberum* 23. verb. *impuberum ff de furt. d. L.* 7. *Cod. de pæn. d L.* 5 §. *& ideo* 2. *fin ff. ad leg. Aquil L.* 111. *&* 108 *tom.* 5.

No menor, mais leve pena, *d L.* 4
108. *Gom* 2. *var. cap* 1. *n.* 57. 59 *&* 60 dix *d L fere* 108. *cum L.* 111. *tom.* 5 *Ord lib* 5 *tit* 136. Como, e 5
quando ſe haja de punir o menor, *Ultra Ord lib* 5. *d. tit* 136. *Aug. Barb tit.* 23. *de delict. puer. Tiraq. pæn. temp cauſ.* 7. *Narbon ætat ann.* 14. *q* 1. *de delict carn. Sand. d L.* 108. *&* 111. *ff reg jur. L. auxilium* §. *indelictis ff. minor.* §. 19.

§. 19. *Furti actio, ſive dupli, ſive quadrupli, tantum ad pœnæ perſecutionem pertinet. Nam ipſius rei perſecutionem extrinſecus habet dominus, quam aut vindicando, aut condicendo poteſt auferre. Sed rei vindicatio quidem adverſus poſſeſſorem eſt: ſive fur ipſe poſſidet, ſive alius quilibet: condictio autem adverſus furem ipſum hæredemve ejus, licet non poſſideat, competit.*

A acçaõ do furto, ou do dobro, ou do quatrodobro, ſómente pertence á perſecução da pena, e ſua execuçaõ; porque para o ſenhor pedir a couſa, tem duas acçoens, ſcilicet; *reivindicar*, ou *condizer*: a reivindicaçaõ, contra qualquer poſſuidor, ainda que ſeja o ladraõ; e a conditicia, contra o meſmo ladraõ, ou ſeu herdeiro, ainda que naõ poſſua.

Remiſſ.

1 Quanto ao principio do §. ſe explica pelo §. *ex maleſitiis* 18. *Inſt. act.*

2 Que a acção *furti* pede a pena, e a *condititia* pede a meſma couſa, *L. ſi pro fure* 7. §. *furti actio ff. condit. furt. L. ſi pignore* 56. §. *cum furti actio ff. de furt.* A acçaõ *furti*, ſe dá a

3 todos §. 13. *Inſt. h.t & tit ſeq.* porém, *perſecutio rei furtivæ*, ſómente ao ſenhor, reivindicando, *L. in rem* 23. *ff. reivind.* ou chamada *conditio furtiva*, *d.L.1.ff.condit. furtiv* § 15 *Inſt act.* de modo, que a acção do *furto*, proſegue a pena,

4 e a *conditicia*, a couſa. E a *condititia furtiva*, como perſecutoria da couſa, paſſa contra o herdeiro do ladraõ, ainda que naõ poſſua, *ut h.* §. *d. L ſi pro fure* §. *conditio rei* 2. *ff.*

5 *condit. furt.* E a acçaõ *furti*, como penal, não paſſa contra o herdeiro, ſe não depois da conteſtaçaõ da lide, §. 1. *Inſt. perp. & temp. act.* vide, *&*

6 *Ord. lib.3.tit.82.§.3.* Que couſa ſeja *vindicar*, condizer, reiperſecutoria, e proſeguir pena, §.15.16.17. *&* 18. *Inſt. act.* aonde inſtruimos, que he o noſſo argumento, e inſtituto, *vide*, §.26. *Inſt. rer. diviſ.*

A reivindicaçaõ, ſuppoſto o do- 7
minio, ſempre compete contra o poſſuidor da couſa, *L.* 25. *ff. oblig. & act.* dix. §.26. *Inſt. de rer. diviſ.* §. 1. *Inſt. act.* A acçaõ *condititia furti-* 8
va, he civil; porque ſómente reſpeita á reſtituição da couſa. E a ac- 9
çaõ *furti*, he penal; porque reſpeita ao dobro, e quatrodobro. E a *rei-* 10
vindicaçaõ, he contra qualquer terceiro poſſuidor, *Farinac. furt. quæſt.* 165. *n.*24. *&* 25. Contra o ladraõ, 11
ſe dá *Conditio Triticaria*, ao que tem a poſſe da couſa furtada, ainda que naõ tenha dominio: e contra 12
terceiro poſſuidor, a acçaõ *ad exhibendum*, ou *reivindicaçaõ*; e com outras muitas clauſulas, *Farinac. d. q.*165 *n.*25. A acçaõ do *duplo*, ou 13
quadruplo, naõ eſtá em uſo; porque ſe trata da reſtituiçaõ da couſa, e pena corporal; *Farinac. furt. q.* 167. *n.*17. *&* 18. *Ord. lib.*5. *tit.*60.

Na *L. vulgari* 21. §. *qui furtifa-* 14
ciendi cauſa cum clave intravit. ff. de furt. ſe diz, que ainda que entraſſe na caſa para furtar, que não he ladraõ, ſe naõ furtou, mas que faz injuria; porém a *Ord. lib.* 5. *tit.* 60. § *fin.* manda caſtigar ao que ſe acha em acto de furtar.

O que comprou a couſa furtada, 15
a deve reſtituir, e a não póde reter pelo preço, he o caſo da *L. in civilem* 2. *Cod. de furt. & ſerv. corrupt. Ord. lib.*3. *tit.*44 §.3. *& ibi Glz. dix.* §.4 *Inſt. h.t. Ægyd. L. ex hoc jur. p.*1. *cap.*8. *n.*74. *pag.*144. *Farinac. furt.* 16
*q.*177. *á n.* 29. E ainda que a couſa furtada, comprada, não achada, conſumpta em boa fé, o comprador eſtá obrigado a reſtituir o valor ao ſenhor; iſto, procede em quanto o comprador foy feito mais rico, além do preço da ſua compra, e aſſim o affirma com approvaçaõ dos Theologos, e Canoniſtas, *Clar.* §. *furtum*

n.

n.26.fin. Tuſch. verb. *furtum concl.* 555 *n.17. Menoch. lib.5.præſ.29. n.* 18.*&* 19. *Farinac.de furt.fin.q.177. n.*49.50 *&* 51. vide, *Glz. d.*§ 3. *n.* 176.*& 7. & Ord lib.5 tit.*60.§ *fin.* Do comprador de má fé, falla *Menoch. d.n.*18 *adit.ad Clar.*§ *furtum n.*133. *&* 134. (omiteſſe o caſo julgado, por naõ repetir de outro lugar.)

18 Pela dejecçaõ da propriedade eſtavel, e de raiz, naõ compete a acçaõ, *condititia furtiva* (vide, §. 19 *fin. Inſt. uſucap.*) e ſim a *condititia Triticaria*, para ſe reſtituir á poſſe, *ut ſupr. n.* 11. mas pelas arvores, pedras, areya, frutos, compete a acçaõ do furto, *L.verum* 25. *ubi gloſ & Bart. ff.de furt.L.ſed & ſi* 2. *ff condition triticar.* cortar arvores de fruto, *Ord. lib.*5 *tit.*75.

20 Nenhum pòdè condizer a ſua couſa, ſe naõ do ladraõ, ou poſſuidor violento; porém a ſua póſſe qualquer a póde condizer, *L.*1.§ *ſi rem ſuam ff condit triticar.*

21 A poſſe, tomada por força, manda reſtituir, com perda do proprio direito, a *Ord. lib.* 4. *tit.*58 *pr. L.ſi quis intant. Cod. und. vi L. meminerint. Cod.eod Tuſch lit. L.concl.*282. *Menoch recuper.remed* 9 *num.*304. *Lancelot attent p.*3. *cap.*31. *n.*275.

22 O deſapoſſado, ſe póde apoſſar *incontinenti*, logo que póde, *d Ord.*§.2. *L qui poſſeſſorem* 3 § *cum igitur ff. vi & vi armat. Ploto de in lit jur* §.3. *n* 26 *pag.*30. *mihi ubi de tot.L.*1 §.2 *n.*119. *& L.*3 §.6.*n* 1. *&* 23 2.*ff.adq poſſ.tom.*8. nem o invaſor da poſſe, tem acçaõ de eſpolio contra, eſte recuperador, *ut prox. &* §. 6. *Inſt. interdict. Peg. maior.poſſeſſ. n.* 553. *Moraes lib.*1.*cap.*4.§ 3. *n.*11.

24 O poſſuidor juſto, pela parte, toma poſſe de tudo: porèm o injuſto, invaſor, ſómente do que a toma, *dix.L.quod meo* 18. §.*ſi dum* 3. *ff.adq vel amit.poſſ.tom.*8.

TIT. 2.

De Vi bonorum raptorum.

Qui vires alienas rapit, tenetur quidem etiam furti, (quis enim magis alienam rem invito domino contrectat, quam qui vi rapit? ideoque recte dictum eſt, eum improbum furem eſſe) ſed tamen propriam actionem ejus delicti nomine prætor introduxit, quæ appellatur vi bonorum raptorum: & eſt intra annum quadrupli: poſt annum, ſimpli: quæ actio utilis eſt, etiam ſi quis unam rem, licet minimam, rapuerit. Quadrumplum autem non totum pæna eſt, ſicut in actione furti manifeſti diximus, ſed in quadruplo ineſt & rei perſecutio: ut pœna tripli ſit, ſive comprehendatur raptor in ipſo delicto, ſive non. Ridicuum enim eſſet levioris conditionis eſſe eum, qui vi rapit, quam qui clam amovet.

O que toma as couſas alheyas por força, tambem eſtá obrigado por furto; porque quem mais contrecta a couſa alheya contra a vontade de ſeu dono, que o que a toma por força; e por iſſo com razaõ he reputado por ladraõ peſſimo, e deſavergonhado. Com tudo, o Pretor introduzio huma acçaõ propria deſte delicto, chamada *vi bonorum raptorum*, e he do quadruplo, dentro do anno, e depois, ſimples; a qual acção he util, ainda que ſoſſe de huma ſó couſa, e pequena. Porém, o quradruplo nem tudo he pena, como diſſémos na acção do furto manifeſto: porque neſte fica inſerto o valor da couſa, *rei perſecutio*, para que a pena ſeja do treſdobro, ou o raptor ſeja a panhado neſſe delicto, ou não; porque ſeria couſa de riſo,

que

que foſſe de menor pena o que roubou por força, que o que furtou ás eſcondidas.

§. 1. *Itamen competit hæc actio, ſi dolo malo quis rapuerit. Nam qui aliquo errore ductus, rem ſuam eſſe exiſtimans, & imprudens juris, eo animo rapuerit, quaſi domino liceat etiam per vim rem ſuam auferre à poſſeſſoribus: abſolvi debet. Cui ſcilicet conveniens eſt, nec furti teneri eum, qui eodem hoc animo rapuit. Sed ne, dum talia excogitantur, inveniatur via per quam raptores impunè ſuam exerceant avaritiam: melius divalibus conſtitutionibus pro hac parte proſpectum eſt, ut nemini liceat vi rapere vel rem mobilem vel ſe moventem, licet ſuam eandem rem exiſtimet, ſed ſi quis contra ſtatuta principum fecerit, rei quidem ſuæ dominio cadere, ſin autem aliena (res) ſit, poſt reſtitutionem ejus, etiam æſtimationem ejuſdem rei præſtare. Quod non ſolum in mobilibus rebus, quæ rapi poſſunt, conſtitutiones obtinere cenſuerunt, ſed etiam (in) invaſionibus quæ circa res ſoli fiunt, ut ex hac cauſâ ab omni rapina homines abſtineant.*

Eſta acção compete, ſe tomar a couſa doloſamente. Porque ſe for movido por algum erro, entendendo que a couſa he ſua, e por ignorancia de Direito, e a tomar com animo de ſenhor, e entendendo que lhe era licito tomar a couſa por força do poſſuidor, e aonde a achaſſe, deve ſer abſoluto. Mas para que de taes conſideraçoens ſe não deſcubra via, pela qual os raptores exercitem ſua avareza ſem caſtigo, as Conſtituiçoens Imperiaes proverão por melhor modo: e he que a nimguem ſeja licito tomar por força couſa movel, ou ſemovente, ainda que entenda ſer ſua: e ſe alguem o fizer contra o eſtatuido pelo Principe, ſe a couſa for ſua, perca o dominio; e ſe for alheya, depois da reſtituiçaõ, de tambem a eſtimaçaõ da meſma couſa. E determinaraõ as Conſtituiçoens, que naõ ſó nas moveis, que podem ſer tomadas; mas ainda nas invaſoens das immoveis, para que os homens por eſta cauſa ſe abſtenhaõ de toda a rapina.

§. 2. *Sane in hac actione non utique exſpectatur, rem in bonis actoris eſſe, nam ſive in bonis ſit, ſive non: ſi tamen ex bonis ſit, locum hæc actio habebit. Quare ſive locata, ſive commodata, ſive etiam pignorata, ſive depoſita ſit (res) apud Titium, ſicut interſit ejus eam rem (per vim) non auferri (veluti ſi in depoſita re culpam quoque promiſit) ſive bona fide poſſideat, ſive uſumfructum quis habeat in ea, vel quid aliud juris, ut interſit ejus non rapi: dicendum eſt, ei competere hanc actionem, non ut dominium accipiat: ſed illud ſolum, (quod) ex bonis ejus qui rapinam paſſus eſt, (id eſt) quod ex ſubſtantia ejus ablatum eſſe proponatur. Et generaliter dicendum eſt, ex quibus cauſis furti actio competit in re clam facta, ex iſdem cauſis omnes habere hanc actionem.*

Neſta acçaõ, naõ ſe attende ſe a couſa rapinada he contada no dominio do auctor, ou naõ: porque ou eſteja no ſeu dominio, ou naõ, lhe compete eſta acçaõ, ſe eſtá nos ſeus bens, (e tendo intereſſe em que naõ ſeja tomada) Pela qual razaõ, ou a couſa ſeja arrendada, ou empreſtada, ou empenhada, ou depoſitada, ou poſſuida de boa fé, ou do uſofruto, ſe lhe dá eſta acçaõ, ao *conductor*, *commodatario*, *crèdor*, *poſſuidor de boa fè* (*e ao depoſitario*, que ſe obriga pela culpa,) e ao *uſofrutuario*, ou outro que tenha intereſſe em lhe naõ ſer tomada; naõ para adquirir o dominio, mas para haver

haver reſtituiçaõ. E por via de regra, pelas meſmas cauſas que compete a acçaõ do *furto*, compete a da *rapina*.

Remiſſ.

1 Segunda eſpecie de obrigaçaõ, por delicto. Tudo quanto ſe diz deſte improbo ladraõ, no movel, ſemovente, e invaſor nas couſas immoveis, tem deduçaõ da *L.2.Prætor ait ff.vi bonor.rapt.* (recorra ao
2 Juiz, *L.176.tom.5.*) Mas eſtá melhorado nas Conſtituiçoens, a que ſe refere no §. 2. que eſtaõ na *L. ſi quis in tantum 7. Cod.und.vi L.meminerint* 6.*Cod.eod. Cald.for.q* 8 *n.2.* E com eſtas ſe confórma a *Ord.lib.4. tit.* 58. que nós devemos guardar, *Ord.lib.*1.*tit.*5.§ 4 *lib* 3.*tit.*20.§.46. *& tit.*75 *pr.& tit.*87.§.1. E para eſte *tit.*2. ſe pode ver, *L.*13.*L* 14. *ff.quod met.cauſ.L.cum quærebatur L.fin. Cod. unde vi L.*36.*tom.*5. *Farinac.q.*175.*p.*1.*&* 2. (ſalteador, §. 2.*Inſt.leg.Aquil.*)no immovel naõ ha furto, §.7.*Inſt.uſucap. Ord.lib.*3 *tit.*
3 48. *lib.*4.*tit.* 58. O que ſe deſforça *incontinenti* naõ he invaſor, *Ord. lib* 4 *tit.*58.§ 2.§.*fin. tit.præced.*§.6. *Inſt.interdict.L.*3. verſ. *ſed hoc confeſtim ff. vi & vi armat L.*1.§ 2.*n.* 119. *L.*3.§ 6.*n.*1. *&* 2. *ff. adq.poſſ.*
4*tom.*8. mas ſe recorre ao Juiz, lhe fica precluſa eſta via, *Valaſc.conſ.* 88.*n* 7.*&* 9 *Moraes lib* 1.*cap* 4.§ 3. *n.*11.*fin & cap.*3.*n* 48 49.*&* 50.
5 O Tabiliaõ póde dar poſſe, com titulo habil, nos termos da *Ord.lib.* 1 *tit.*78.§.8 *lib.*4.*tit.*58.§.3 *&* 4. ou por razão de contrato, que admitte a *Ord lib.*4.*tit.*76.§.2. *Moraes lib.*1.
6 *cap* 3.*num.*50. Porém, o Juiz naõ a póde mandar dar ſem citaçaõ; ainda ao que tem faculdade; ſalvo ſe proteſtar que ſó buſca o amparo da juſtiça, *Moraes n* 50.*&* 62.*&* *cap.* 4.§.3. *n.*6. *& fin.& ſeqq. Cald for q.* 8 *& empt.cap.*25.*n.*32.*&* 33.*Altim. de null.ſent.rubr.*12.*q.*22.*à num.*68. *Poſthum. man. dec.*26. *Subb.inſpect.* 11.*n.*71.*Sabell.*§.*poſſeſſio n.*4 *Farinac.report.judic. q.*1. *n.*54. *&* 56. e 7 faz eſpolio de proceſſo naõ ordenado, *Peg for cap.*11.*n.*209 *&* 210. *Glz ad Ord.lib.*3.*tit.*78.*à n.*4.§ 3. e 8 ſe reſtitue por via de aggravo, remedio extraordinario, *Peg. n.* 210. *Glz. d.* §.3. *n.*8. *&* 9. *Peg. poſſeſſ. n.* 478. *&* 480. *& coment. tom.*7. *pag.* 628 *&* 632. *L.*6 *Cod und vi.* e co- 9 mo do proceſſo naõ ordenado, póde fazer prova da poſſe, e pedir tempo depois do aggravo, *L à procedente Cod. de appell. cum Bart. & alijs Giurb. conſ.* 62. *n.*19. vide, *Glz. n.* 10.

Ainda que perca o *jus in re*, naõ 10 o perde *extra rem*, vide, *Phæb* dec. 49 *n* 7. *L qui Vaz* 49. *ff. de furt.*

TIT. 3.

De Lege Aquilia.

Damni injuriæ actio conſtituitur per legem Aquiliam: cujus primo capite cautum eſt, ut ſi quis alienum hominem, alienamve quadrupedem, quæ pecudum numero ſit, injuria occiderit: quanti ea res in eo anno plurimi fuerit, tantum domino dare damnetur.

A acçaõ do damno da injuria, ſe conſtitue pela Ley Aquilia, chamada *damni injuriæ*, que ſe dá contra quem faz damno com injuria de outro. E no primeiro capitulo deſta Ley eſtá diſpoſto: *Se alguem por fazer injuria matar eſcravo alheyo, ou animal quadrupede, contado entre o gado, ſeja condemnado para o ſenhor delle em tudo aquillo que mais valer no anno em que for morto.*

§. 1. *Quod autem non præciſè de quadrupede, ſed de ea tantum, quæ pecu-*

pecudum numero eſt, cavetur: eo pertinet, ut neque de feris beſtijs, neque de canibus cautum eſſe intelligamus: ſed de ijs tantùm, quæ (gregatim) propriè paſci dicuntur: quales ſunt equi, muli, aſini, oves, boves, captæ: De ſuibus quoque idem placuit. Nam & ſues pecudum appellatione continentur: quia hi & gregatim paſcuntur. Sic denique & Homerus in Odyſſea ait (ſicut Ælius Martianus in ſuis inſtitutionibus refert.)

Sectantem videas, qui errant per paſcua, porcos
Ad Coracis ſaxum, juxta fontemque Arethuſam.

Porém, acautela-ſe, que a Ley naõ falla precioſamente do animal de quatro pès; mas que taõ ſómente reſpeita aos animaes que ſe contaõ no numero do gado, para que ſe entenda que naõ fallou, nem das beſtas féras, nem dos caens; mas ſómente daquelles que propriamente ſe apaſcentaõ em rebanho: como ſaõ os cavalos, mulas, jumentos, ovelhas, bois, cabras, e agradou que tambem os porcos; porque tambem eſtes ſe comprehendem debaixo do nome *gado*, pois que tambem paſtaõ juntos: e aſſim o diſſe tambem Homero em huma ſua Odiſſea, como refere Elio Marciano nas ſuas Inſtituiçoens; que vem a dizer

Velo ſentado junto á manada de porcos,
E que elles ſe apaſcentaõ, junto ao pè da penha
Alta do rochedo, e da celebre fonte de Arethuza.

Remiſſ.

1. Eſtamos na terceira eſpecie, *dano.* No principio *h. t.* ſe faz ſummario da *Ley Aquilia*, e refere o primeiro capitulo, conforme ao qual temos a *Ord. lib. 5. tit. 78. §. 1.* com outras penas. Mas tanto o *princ.* como o §. 1. *h.t.* ſaõ tirados da *L. lege Aquilia 2. ff. ad Leg. Aquil.* que refere o *cap.* 1. e os animaes que ſe contaõ no gado, e inclue os porcos; conformando-ſe com o parecer de Labeonio, e exclue os *caens*, e animaes que ſe não apaſcentaõ em rebanho; e falla com mais extençaõ.

Confirma-ſe o §. 1. comprehenſaõ 2
dos *porcos*, com a *L. legatis ſervis* 65. §. *pecoribus legatis ff. legat. 3.* aonde diz Caſſio, que legados os gados ſe entendem os de quatro pés, que ſe apaſcentaõ em rebanho, e ſe comprehendem os *porcos*, e faz menção da *Odiſſea* de Homero, que o *gloſ. marg.* diz ſer a 13. *Ariſth. lib. 8. & 9 de Hiſtor animal.*

Sobre o appellativo *rebanho*, §. 3
18. *Inſt. legat. Barb. appellat.* 111. 2428. 33. & 193. dix. *L. boves* 89. *tom.* 6. Sempre he de attender o coſ- 4
tume de fallar do teſtador, e da terra, *Rubric. tom.* 6. *n.* 30. 31. & 32.

§. 2. Injuria autem occidere intelligitur, qui nullo jure occidit. Itaque qui latronem (inſidiatorem) occiderit, non tenetur, utique ſi aliter periculum effugere non poteſt.

He viſto matar com injuria, o que o faz ſem ter direito algum para o fazer. Aſſim, o que mata o ladraõ ſalteador, naõ tem pena, ſe verdadeiramente de outro modo naõ póde eſcapar ao perigo.

Remiſſ.

A injuria, ſe naõ toma aqui co- 1
mo injuria contumelioſa, mas como quem faz, ou mata ſem ter direito para o fazer, e aſſim he viſto ſe tirou da *L. ſed & ſi 5. ff ad leg. Aquil.* verſ. *injuria autem hic accipere nos oportet, non quemadmodum circa injuriarum actionem contumeliam quandam; ſed quo non jure factum eſt, hoc eſt, contra jus, id eſt, ſi*

culpa quis occiderit ẽ tudo o mais he tirado deſta *L.* 5. *&* *L.* 4 *ff. h t.* com o exemplo do ſalteador da eſtrada; aonde dà a razaõ com a Ley das 12 *tab. & in L. ut vim* 3. *ff. juſt. &* 2 *jur. ubi Arouc.* Matar ao ladraõ, que reſiſte armado, *L.* 4. *Cod. ad leg. Cor-*3 *nel de ſicar.* Neſta Ley Aquilia, ſe toma a injuria pela culpa, *Arpr §.* 3. 4 *n* 4 *h.t.* Matar ao ladraõ famoſo, *L.* 1. *&* 2 *Cod. quand. liceat unicuiq ſine judic. ſe vind. L.* 4. *Cod ad leg Cornel. de ſicar. L.* 4 *pr. ff ad leg Aquil. Arpr* § 2. *n* 3 *h.t. cap.* 181. *& ibi gloſ. lit. N. cauſ.* 32. *q.* 5.

5 Naõ tem pena, o que mata em ſua neceſſaria defeza, *Ord. lib.* 5. *tit.* 35. *pr. & tit.* 36. §. 1. mas ſe exceder a moderaçaõ, ſe deve caſtigar o exceſſo, *Ord. d. tit.* 35 *pr.* Logo deve o accuſador fazer prova do exceſſo, ſem o que naõ há pena, e naõ he do arbitrio do Juiz, ſe naõ a meſma prova da qualidade que moſtre o exceſſo, e como ſe podia defender de outro modo.

6 Tambem aquella *L. ſed & ſi* 5. *ff. h t.* falla do caſtigo de Meſtre, com a meſma relevancia da *Ord lib.* 5. *tit.* 36 §. 1. ſobre o qual he dever, *Ord. lib.* 1. *tit.* 88 § 17. *& ibi Peg. Ord. lib.* 4. *tit.* 34 *fin. Phæb dec.* 49. *Arpr* §. 11. *á n.* 22. *& n* 30. *Inſt. de injur. L. unic. Cod. emend. ſerv. Menoch. caſ.* 364. 7 *Farinac. q.* 105. *ex n.* 133. Sempre he reprovado o exceſſo de caſtigo, e influe dolo, *L. præceptoribus ff. ad leg. Aquil.* e reſolve o contrato do aprendiz, como vi julgar, e ſe tomou querela.

8 Exceſſo do marido, *Altograd. lib.* 2 *conſ* 23. *Sabell §. maritus, & n.* 4.

9 Do pay, e que havendo-o, deve emancipar, pelo patrio poder conſeſtir na piedade, e naõ na atrocidade, *L. fin ff. ſi à patr quis manum. L.* 5. *ff. ad leg Cornel. de ſicar. Ant. Matheu de crimin diſp* 5. *ad leg Cornel. de ſi-*10 *car. n* 41. *pag mihi* 436. E do filho para o pay, *Ant. Mat. prox. cum L.* 1. *§. filius ff obſeq. patr. & patr. pot L.* 3. *& 4. Cod. patr. pot.* Dos eſcravos, §. 2. *Inſt. bis qui ſui vel alien jur. ſunt tom* 1. 11

O que uſa de ſeu direito, naõ faz 12 injuria, *L. injuriarum* §. 1. *ff. de injur. L. fluminum* §. *fin ff. damn. infect. L. qui injuriarum* §. *is qui ff jur. jur. Barb. ax.* 135. *n.* 8. dix. *L.* 55. *L.* 129. *L.* 151 *&* *L.* 155. §. 1. *tom.* 5. *L.* 3 *ff. juſt. & jur. L.* 1. §. *vim vi ff. vi & vi armat.*

A razaõ do §. *L.* 4. *&* 45. *ff. h.t. d.* 13 *L.* 3. *ff. juſt. & juſt.* O temperamento 14 de Triboniano neſte §. *d. L.* 4. *ff. h.t. L.* 1 *Cod und. vi d. L.* 45 §. 4. *L furem* 9 *ff. ad leg. Cornel de ſicar. L.* 3 § *quod ait* 7. *fin. ff. incend ruin. naufrag. Ord. lib.* 5. *tit.* 65. com que ſe deve entender eſte §. *& d. L.* 5. *&* 44 *h.t.*

§. 3. *Ac ne is quidem hac lege tenetur, qui caſu occidit, ſi modó culpa ejus nulla inveniatur. Nam alioqui non minus ex dolo quam ex culpa quiſque hac lege tenetur.*

Nem he obrigado por eſta Ley, aquelle q̃ matou caſualmente: com tanto que nelle ſe naõ ache culpa; porque neſta Ley naõ he menos obrigado pela culpa, que pelo dolo.

Remiſſ.

Eſte §. do caſo furtuito, ſem 1 culpa, ſe confirma com as finaes palavras *L. ſi ex plagiis* 52. verſ. *reſpondi non poſſe, cum caſu magis quam culpa videtur factum ff ad leg. Aquil. L.* 23. verſ. *quæque ſine culpa accidunt .., à nullo jure præſtantur tom.* 5. *Arpr. h.* §. *n.* 4. convem, *Ord. lib.* 3. *tit* 35. *fin pr.* verſ. *e ſe a morte por algum caſo*; largamente inſinua ſer imponivel, ſem dolo, *L.* 1. §. *Divus Adrianus ff ad leg. Cornel. de ſicar & venefic L.* 1 *&* *L eum qui* 5. *Cod ad leg. Cornel de ſicar.* buſcaõ a vontade, animo, malicia, culpa, *ut* §. 2 *h.t. L.* 5. *eod.*

Culpa, (injuria neſta Ley Aqui- 2 lia)

lia) tomada largamente, ſe podé defenir vicio voluntario do homem, que faz o que naõ deve, ou não faz o que deve; e vicio lhe chama a
3 *L. ſi creditor Cod pign. act.* Divideſe em culpa malicioſa, *ſive, verſutiæ* e em culpa *imprudente*, *L. ſi ſervum* 91. *ff. verb. oblig.* aquella, propriamente ſe chama *dolo*, eſta he nome generico, eſpecialmente, *culpa.*
4 *Dolo*, he huma culpa malicioſa, a cauſa de enganar outro, *L.* 1. §. *dolum ff dol. mal. L jurisgentium* 7. §. *ſed ſi fraudandi* 10. *ff. de pact.* Não ſe póde renunciar, *L.* 23. verſ. *excepto eo tom.* 5. *Portug prælud.* 2. *n.* 19. *lib.* 2. *cap.* 18. *n.* 28. oppoem-ſe á boa fé, *L. ſi dolo* 5. *Cod. reivind. L. non debet* 11. §. 1. *fin. ff. de dol.* e ahi eſtava o engano, *d.* §. *ſed ſi ff de pact. ubi*
5 *Cujac. L. ſi culpa* 63. *ff. reivind.* Na adminiſtração da couſa propria, ſe naõ conſidera culpa, *L etiam* 18. §. 1. *ff. ſolut. mat.*
6 Cinco eſpecies de culpa conta *Bart. in L. quod Nerva* 32 *ff. de poſit.* ſcilicet, *Latiſſimam, latiorem, latam, levem, & leviſſimam*: outro, duas, *latam*, *& levem Jacob Berard. in L. contractus* 23. *ff. reg jur.* e a verdade he que tantos ſaõ os gráos de deligencia, tantos devem ſer os
7 gràos de culpa. Mas, regularmente, contaõ tres, *lata*, *leve*, *& liviſſima Peg for. cap.* 3. *n.* 73. culpa lata, *n.* 74. leve, *n* 75. leviſſima, *n.* 76. e deixa dito dos caſos fortuitos, e que não obrigaõ ſem preceder culpa ordenada ao caſo, e o quando o he.

§. 4. *Itaque ſi quis dum jaculis ludit, vel exercitatur, tranſeuntem ſervum tuum trajecerit, diſtinguitur. Nam ſi id à milite in eo campo, ubi ſolitum eſt exercitari, admiſſum eſt: nulla culpa ejus intelligitur, ſi alius tale quid admiſerit: culpæ reus eſt. Idem juris eſt de milite, ſi in alio loco, quam qui ad exercitandum militibus deſtinatus eſt, id admiſerit.*

Aſſim que, ſe eſtando algum atirando á bèſta, ou exercitando-ſe nella, matar o eſcravo que paſſa, ſe diſtingue; porque ſe o matou algum ſoldado, naquelle campo em que ſe coſtumão exercitar, naõ tem pena; ſe outro o matar, he reo de pena. A meſma pena tem o ſoldado, ſe cometter eſte delicto fóra do lugar deputado para os ſoldados ſe exercitarem.

Remiſſ.

Eſte §. do lugar do jogo das ar- 1
mas, he tirado da *L. item ſi obſtetrix* 9. *fin.* verſ. *ſed ſi cum alij in campo jaculentur & ibi gloſ.* verb. *jaculantibus & L. nam luſus* 10. *& L. item Mela* 11. *ff. ad leg. Aquil. Arp. h.* §. *n.* 5. verſ. *itaque ſi miles* vide, *Ord. lib.* 5. *tit.* 36. §. 1. verſ. *nem nas peſſoas &* vide §. 5. *h. t.*

§. 5. *Item ſi putator ex arbore dejecto ramo ſervum tuum tranſeuntem occiderit: ſi propé viam publicam aut vicinalem id factum eſt, neque proclamavit, ut caſus evitari poſſet, culpæ reus eſt: ſed ſi proclamavit, nec ille curavit præcavere, extra culpam eſt putator. Æque extra culpam eſſe intelligitur, ſi ſeorſum à via forté, vel in medio fundo cædebat, licet non proclamavit: quia (in) eo loco nulli extraneo jus fuerat verſandi.*

Tambem he reo dè pena, o podador que lançando algum ramo da arvore matar o teu eſcravo, que paſſava, ſe iſto fez perto da eſtrada publica, ou da vezinhança, e naõ deu vozes para que ſe pudeſſe evitar o caſo; porque ſe as deu, e elle naõ cuidou de guardar-ſe, não tem o podador culpa. Do meſmo modo eſtá ſem culpa, ſe podava a faſtado da eſtrada, e caminho vecinal, ou no meyo de alguma herdade, ou campo; porque naquelle lugar não devia andar nenhum eſtranho.

Remiſſ.

1 Eſte exemplo do podador, he tirado da *L. ſi putator* 31. *ff. ad leg. Aquil.* (*Arpr. h. §. n. 7.*) aonde diz procede o meſmo no caminho particular, quando por elle vulgarmente ſe faz caminho; e dá a razaõ, de hum, e outro, porque he culpa naõ prever, o que faria outro deligente, e no campo, naõ podia adevinhar.

§. 6. *Præterea ſi Medicus, qui ſervum tuum ſecuit, dereliquerit curationem (ejus,) & ob id mortuus fuerit ſervus, culpæ reus erit.*

Além diſto, ſe o Medico, que ſangrou teu eſcravo, deixar a cura deſte, e por eſſe deſamparo morrer, he reo de culpa.

Remiſſ.

1 Eſte §. do Medico, he tirado da *L. idem juris* 8. verſ. *ſed & ſi qui bene ſecuerit & dereliquirit curationem ſecurus non trit, ſed culpæ reus eſt ff. ad leg. Aquil. Arpr. h. § n.* 2. Reo de culpa pelo máo medicamento, dado atrevidamente, *d. L. idem juris eſt ſi medicamento perperam uſus-*
2 *fuerit ff. h. t.* Naõ ha differença entre matar, ou ſer cauſa da morte; *L. nihil intereſt* 15. *ff. ad leg. Cornel. de ſicar. & venefic.*

§. 7. *Imperitia quoque culpæ adnumeratur: veluti ſi Medicus (ideo) ſervum tuum occiderit, quia malè eum ſecuerit, aut perperam ei medicamentum dederit.*

A ignorancia, tambem ſe conta por culpa: como ſe o medico matar teu eſcravo pelo haver mal ſangrado, ou purgado atrevidamente, ou a máo tempo.

Remiſſ.

Que a ignorancia, e impericia, 1
ſe conta por culpa, *L. imperitia* 132. *tom.* 5. *L. ſi quis domum* 9. verſ. *imperitiam culpæ adnumerandam ff. locat. & conduct.* e por iſſo ſe o Me- 2
dico ſangrar imperitamente, póde ſer convindo pela Ley Aquilia, para recarcir o damno, *ut h. §. & L. qua actione* 7. *fin.* verſ. *Proculus ait ſi Medicus ſervum imperitè ſecuerit, vel ex locato, vel ex lege Aquilia competere actionem ff. ad leg. Aquil. L. illicitas* 6. *§. ſicuti Medico* verſ *ita quod per imperitiam comiſit, imputari ei debet ff. offic. præſid.*

Porém, eſta impericia ha de ſer no 3
profeſſor da arte, e que vá a premio de ſeu trabalho, e naõ graciosamente, *Gloſ. in L. idem juris eſt* S. *ff. ad leg. Aquil. L. ſi quis domum* 9. *§. Celſus ff. locat. & conduct. L.* 1. *§. hæc actio* verſ. *proinde ff. ſi menſ. falſ. mod.* dix. Sand. *in L. contractus* 23. *ff. de reg. jur.* verſ. *quod tamen ita verum eſt, ſi ſubjecta materia aliud non ſuadeat, ut in L. imperitia* 132. *ff. reg. jur. ubi Gaius ait imperitiam culpæ adnumerari, imperitium intelligit Gaius non qualibet, ſed artis qua quis profitetur. Docuit enim Gaius ad Edictum Provinciale medicum, qui per imperitiam ſervum ſecuit, aut medecina perperam uſus eſt, culpæ reum eſſe, quia imperitia culpæ anumeratur, L. idem juris eſt* 8. *ff. ad leg. Aquil. Ulpian. in L. ſi quis domum* 9. *§. Celſus ff. locat. At imperitia artis, quam quis profitetur quæſtus accipiendi cauſa merito latæ culpæ adſcribitur, L.* 1. *§. hæc actio* verſ. *proinde ff. ſi menſ falſ. mod. dix. L.* 9. *§. Celſus ff. locat. Zaſ. lib.* 2. *ſingul. reſponſ. cap.* 2. *n.* 15. *gloſ. in d. L. idem juris* 8. *ff. h. t.* e tambem conta o procurador. E o que o quiz ſem elle 4
ſer profeſſor, a ſi impute a culpa, *ut §.* 6. *Inſt. mandat. §.* 3. *fin. Inſt. quib. mod. re contrah. oblig. §.* 9. *fin. Inſt. Societ.*

Contra

Contra a imperitia do Medico, duas acçoens, ou a acçaõ *ex locato*, ou a da *Ley Aquilia*, *L. qua actione 7. fin. ff. ad leg. Aquil.* Do conſelho, §.6. *Inſt. mandat.*

6 Terrivel texto he aquelle, que nos diz, que o Juiz, Acceſſor, Advogado, por razão de ſeu officio, e arte, devem de ſaber as Leys, *L. 2. ff. quod quiſq. jur. L. ſi judex fin. ff. var. & extraord. cognit.* infra, *tit.5.* Eſta doutrina, havia de ſer a primeira que ſe ditaſſe ao Eſtudante nas Eſcolas, para ſe deliberar (preſuppoſta a precedencia, *initium ſapientiæ eſt timor Domini*) ou a eſtudar muito, ou naõ continuar nellas.

§. 8. *Impetu quoque mularum quas mulio propter imperitiam retinere non potuit, ſi ſervus tuus oppreſſus fuerit: culpæ reus eſt mulio. Sed & ſi propter infirmitatem eas retinere non potuerit, cum alius firmior eas retinere potuiſſet: æquè culpa tenetur. Eadem placuerunt de eo quoque, qui cum equo veheretur, impetum ejus aut propter infirmitatem, aut propter imperitiam ſuam retinere non potuerit.*

Tambem o cocheiro he reo de culpa, ſe com o impeto das mulas o teu eſcravo foy opprimido, que por ignorancia naõ póde ſuſter. O meſmo he, ſe por infirmidade as naõ póde deter; ou por fraqueza, quando outra de mais força as poderia repremir. O meſmo pareceo do que anda acavallo, e naõ póde ſuſpender o impeto por infirmidade, ou ignorancia.

Remiſſ.

1 Eſtes §.6.7.e 8. ſaõ tirados da *L. qua actione 7.§. fin. & L.8. ff. h.t.* porém, eſte §. 8. he como a letra da *L. idem juris eſt. 8. §. mulonem quoque ſi per imperitiam ff. ad leg. Aquil.* aonde dá a razaõ; e que deve de naõ affectar forças em prejuizo de terceiro. Confirma-ſe *L.6.§. ſicuti ff. offic. præſid. L. ſervus 27. §.29 ff. ad leg. Aquil. L.13.§.5. ff. locat.* e o affectado prejudica, *Arouc. L.1.§.1. ex n. 20. ff. juſt. & jur. Ord. lib.4. tit.61. §.3.*

§. 9. *His autem verbis legis; quanti ideo in anno plurimi fuerit, illa ſententia exprimitur: ut ſi quis hominem tuum, qui hodié claudus, aut mancus, aut luſcus erit, occiderit, qui in eo anno integer, aut pretioſus fuerit: non tanti teneatur, quanti hodié erit, ſed quanti in eo anno plurimi fuerit. Qua ratione creditum eſt pœnalem eſſe hujus legis actionem: quia non ſolum tanti quiſque obligatur, quantum damni dederit, ſed aliquando longè pluris. Ideoque conſtat in hæredem eam actionem non tranſire: quæ tranſitura fuiſſet, ſi ultra damnum nunquam lis æſtimaretur.*

Neſtas palavras da Ley: *Quanto mais valer naquelle anno*, ſe entende, que ſe algum matar o eſcravo, que hoje era coxo, ou manco, (ou torto de algum olho, ou luſco) naõ ſó pague o que agora valia, mas o quanto mais poderia valer neſſe anno, e naõ pelo dia da morte. Pela qual razaõ ſe entende ſer eſta acçaõ da *Ley Aquilia*, penal; porque ás vezes eſtá obrigado a mais que ao eſtricto damno; e por iſſo naõ paſſa contra o herdeiro, a qual havia de paſſar, ſe naõ houveſſe de pagar mais do damno.

Remiſſ.

Confirma-ſe eſte §. 9. e ſe explica com a *L. ait lex quanti is homo in eo anno plurimi fuiſſet 21. L. inde 23. ff. ad leg. Aquil.* O §. falla do anno, ou da morte, ou da vulneraçaõ; e a *gloſ. d. L. 21.* verſ. *computatur autem annus, á temporere, vel*

vel die occiſionis; vel vulneris.

3 De Direito Canonico, *cap. ſi Epiſcopus 3. cauſ. 16. q. 6. & ibi gloſ. cap. fraternitatis 11. cauſ. 2.* vide, 4 *L. 179 & 192. tom 6.* Do luſco, *L. 101. §. 1. tom. 6 gloſ. in L. nec ſupina 6 & ibi gloſ.* verb. *nec ſupina ff. jur.* 5 *& facti ignorant.* Que a acçaõ penal naõ paſſa contra o herdeiro, *vi-* 6 *de*, §. 1. *Inſt. perp. & temp. act.* nem eſta da *Ley Aquil.* por penal, *ut in §. d. L. inde 23.* verſ. *ſed in hæredem, & cæteros hæc actio non dabitur, cum ſit pœnalis, niſi fortè ex damno* 7 *locupletior hæres factus ſit.* mas a reſpeito da propria couſa, deve ſer perſecutoria contra os herdeiros, *vide*, d. §. 1. *Inſt perp. & temp. act.*

§. 10. *Illud non ex verbis legis, ſed ex interpretatione placuit: non ſolum perempti corporis æſtimationem habendam eſſe, ſecundùm ea quæ diximus: ſed eo amplius, quicquid præterea, perempto eo corpore, damni vobis illatum fuerit, veluti ſi ſervum tuum hæredem ab aliquo inſtitutum, ante quis occiderit, quam is juſſu tuo hæreditatem adierit, nam hæreditatis quoque amiſſæ rationem eſſe habendam conſtat. Item ſi ex pari mularum unam, vel ex quadrigis equorum unum quis occiderit, vel ex comœdis unus ſervus occiſus fuerit: non ſolum occiſi fit æſtimatio, ſed eo amplius id quoque computatur, quanti depretiati ſunt, qui ſuperſunt.*

Ha outra couſa naõ expreſſa na Ley, mas agradou por interpretação: e he que não ſómente ſe deve haver reſpeito ao que o corpo perecido valia, como fica dito, mas a todo o damno accrecido pela morte do eſcravo: como ſe algum tiveſſe inſtituido herdeiro a teu eſcravo, e outrem o mata-ſe antes da aceitaçaõ, da herança por teu mandato; porque tambem ſe deve fazer a conta á herança perdida. Item, ſe te matar de hum par de mulas, huma, ou de quatro cavalos do coche, hum, ou dous; ou dos eſcravos que tocão, ou reprezentão juntos, hum; naõ ſó ſe faz a conta á eſtimaçaõ do morto, mas ao quanto menos valem os que ficaõ.

Remiſſ.

Eſte §. 10. he compoſto da *L. ait Lex 21. ff. ad leg. Aquil.* que primeiro falla da computaçaõ do damno, e que ha de ſer do ferimento, ou morte (*ut in gloſ.*) e no verſ. *ſed utrum corpus* diz o mais deſte §. Confirma-ſe com a *L. ſed & ſi 12. ff. h. t. & L. ſi ſervum 33. ff. eod.* (que nega o intereſſe da affeiçaõ, e concede a eſtimaçaõ *h.* §.) e com a *L. proinde 22. ff. h. t.* com a qual conclue eſte §. A reſpeito da herança jacente, *L. ob id 43. ff. h. t.*

§. 11. *Liberum autem eſt ei, cujus ſervus occiſus fuerit, & ex judicio privato legis Aquiliæ damnum perſequi, & capitalis criminis (eum) reum facere.*

Ao ſenhor do eſcravo morto he livre; o pedir o damno pela açaõ da Ley Aquilia, ou a pena capital, criminalmente.

Remiſſ.

Eſte §. da eleiçaõ, no concurſo das acçoens, parece que foy tranſcripto da *L. inde 22.* verſ. *ſic ſi dolo ſervus occiſus ſit, & lege Cornelia agere dominum poſſe conſtat, & ſi lege Aquilia egerit, præjudicium legi Corneliæ ferri non debet. ff. h. t. ad leg. Aquil.* 1

A Ley Cornelia, naõ diſtingue 2 que homem ſeja o morto, *L. 1. §. 2. ff. ad leg. Cornel. de ſicar.* (vide, *L. 7. ff. eod.*) com tanto que entrevenha dolo, para a capital, *d. L. 22.* verſ. *ſic ſi dolo.* He prohibido matar ho- 3 mem,

mem, de qualquer qualidade que seja, *ut d. L.* 1. *& §.* 5. *Inst. public judic Ord lib.* 5. *tit.* 35. *pr. dix.* §. 2. *Inst. his qui sui.*

4 O que se faz em defeza não merece pena, (§ 2. *n.* 5. *h. t.*) *L. Scientiam* 45. § *qui cum aliter tueri se non possunt damni culpam dederint innoxii sunt. Vim enim vi defendere omnes leges, omniaque jura permittunt ff. ad leg. Aquil. Arouc. L.* 3. *ff. just. & jur. L.* 1. § *vim vi ff. vi & vi armat. L.* 2 *&* 3 *Cod ad leg. Cornel. de sicar.* e a *Ord. lib.* 5. *tit.* 35. *pr.* tambem releva da morte feita em necessaria defeza; e sem excesso da devida temperança, *& tit.* 36. §. 1. vide, *Gom.* 3. *var. cap.* 3. *n.* 22. falando do aggressor, *Sabell. tom.* 2. *alleg cap.* 14. *& tom.* 1. *cap.* 15. *Cyriac. contr.* 126. *Themud dec.* 294 *&* 335. *Mend p.* 1. *lib.* 5. *cap.* 1. *n.* 70 *&* 71. dix. §. 2. *Inst.*
5 *h. t.* Sobre as eleiçoens das acçoens, §. 16. *Inst. oblig. quæ ex delict nasc. &* §. 12. *Inst. injur. Ord. lib.* 3. *tit.* 5.

§. 12. *Caput secundum legis Aquiliæ in usu non est.*

O Capitulo segundo da Ley Aquilia, não está em uso.

Remiss.

1 Este §. 12. he tirado da *L. si servus* 27. vers. *hujus legis secundum capitulum indesuetudinem abiit ff. ad leg. Aquil.* e por isso não vem neste lugar.

§. 13. *Capite tertio de omni cætero damno cavetur. Itaque si quis servum, vel eam quadrupedem, quæ pecudum numero est, vulneraverit, sive eam quadrupedem, quæ pecudum numero non est, veluti canem aut feram bestiam vulneraverit, aut occiderit: hoc capite actio constituitur In cæteris quoque omnibus animalibus, item in omnibus rebus, quæ anima carent, damnum per injuriam datum, hac parte vindicatur. Si quid enim ustum, aut ruptum, aut fractum fuerit, actio ex hoc capite constituitur, quanquam poterat sola rupti appellatio in omnes istas causas sufficere: Ruptum enim intelligitur, quod quoque modo corruptum est. Unde non solum fracta, aut usta, sed etiam scissa, & collisa, & effusa, & quoquo modo perempta, atque deteriora facta, hoc verbo continentur. Denique responsum est, si quis in alienum vinum aut oleum, id miscuerit, quo naturalis bonitas vini, aut olei corrumperetur: ex hac parte legis (Aquiliæ) eum teneri.*

No Capitulo terceiro se acautela todo o mais damno. Assim que, se algum ferir o escravo, ou quadrupede contado entre o gado; ou ferir, ou matar animal que se não conte entre o gado, como o cão, besta fera, compete a acção, por este capitulo, contra elle. Tambem, em todos os outros animaes, e cousas inanimadas, se vendica, por este capitulo, o damno dado por injuria. Se queimar, romper, ou quebrar, tambem ha acçaõ por este capitulo; e só o nome *ruptum* comprehende tudo, e se toma do corrupto por qualquer modo, e fóra do seu ser. Donde, debaixo deste nome *roto*, se entendem tambem as cousas cortadas, despedaçadas, espalhadas, e por qualquer modo destruidas, e deterioradas. Finalmente, se alguem misturar no vinho, ou azeite alheyo, cousa que o corrompa da sua bondade natural, ha acçaõ contra elle por este capitulo, ou parte desta Ley Aquilia.

Remiss.

1 Este *cap.* 3. he tirado da *L. inde* 27. § 2. vers. *tertio autem capite ait eadem Lex Aquilia ff. h. t.* aonde conta casos, e diz que o 2. *cap.* naõ está

eſtá em uſo. Do caõ, *L. quemadmodum* 29. verſ. *ſic actione ff. h. t.* aonde conta o Porco montes, Leaõ, e comprehende todos.

2 Queimado, *roto*, quebrado, *L. domus* 61. *ubi Pet. Barb. ff. legat.* 1. que trata, e conclue deſte damno, e culpa leviſſima. O appellativo *ruptum*, he á maneira de *telum*, §. 5. *Inſt. public. judic. L.* 133. §. 2. *tom.* 6. e appellativo, *arma*, § 6. *Inſt. interdict. L.* 41. *tom.* 6. Dos appellativos *periſſe*, *ſciſum*, *fractum*, *vi ruptum*, *L.* 9. *tom.* 6. Rutis, Cæſis, *L.* 241. *tom.* 6.

§. 14. *Illud palam eſt, ſicut ex primo capite ita demum quiſque tenetur, ſi dolo aut culpa ejus homo aut quadrupes occiſus occiſave fuerit: ita ex hoc capite, de dolo aut culpa, (&) de cætero damno quemque teneri. (Ex) hoc tamen capite non quanti in eo anno, ſed quanti in diebus triginta proximis res fuerit, obligatur is, qui damnum dederit.*

Aſſim como pelo primeiro capitulo deſta Ley, tem pena o que mata o eſcravo, gado, ou quadrupede com dolo, ou culpa; aſſim meſmo a tem por eſte capitulo terceiro, de todo o mais damno; ainda que por eſte não he obrigado ao mayor valor daquelle anno, ſe naõ ao valor de trinta dias proximos.

Remiſſ.

1 Quanto ao *princ. h.* §. 13. de que neſte capitulo 3. tambem ſe requere malicia, e culpa para ſer reo de pena nos damnos de que trata, he tirado da *L. qui occidit.* 3. §. *in hac actione quæ ex hoc capite oritur, & dolus, & culpa punitur ff. ad leg. Aquil.*

2 Quanto aos 30. dias, ſaõ tirados das finaes palavras, *ex L. quemadmodum* 29 *ff. h. t. L. ſi ſervus* 27. verſ. *cæterum rerum*, verſ. *quanti ea res erit in diebus* 30 *proximis.*

§. 15. *At nec* plurimi *quidem verbum adjicitur. Sed Sabino rectè placuit, perinde habendam æſtimationem, ac ſi etiam hac parte* plurimi *verbum adjectum fuiſſet; nam plebem Romanam, quæ Aquilio tribuno interrogante hanc legem tulit, contentam fuiſſe, quod prima parte eo verbo uſa eſſet.*

Eſta palavra *plurimi*, não ſe ajuntou a eſte capitulo terceiro; mas foy parecer de Sabino, e bom, que do meſmo modo ſe havia de eſtimar o damno, como ſe eſtivera repetida, e inſerta; porque a plebe Romana, que em repoſta de Aquilio Tribuno fez eſta Ley, ſe havia contentado, que eſta palavra ſó eſtiveſſe na primeira parte deſta Ley.

Remiſſ.

Què o dito em hum capitulo da 1
Ley ſe diga repetido, he do ſummario de *Bart. in L. quemadm.* 29. §. *hæc verba fin. ff. h. t.* donde parece ſe tirou eſte §. E a *gloſ. marg. d.* § *fin.* cita eſte §. E a *L. Titia* 134. §. *idem reſpondit & ibi Bart. ff. verb. oblig.* diz, que o dito no prefacio ſe entende no ſeguinte, *vide*, *ax.* 192. Mas 2
verdadeiramente eſtas couſas, hoje naõ tem uſo; e a couſa perecida, ou deteriorada, ſe eſtima conforme o preço commummente recebido, *L. ſi ſervum* 33 *ff. h. t.* que exclue a af- 3
feiçaõ do intereſſe. E he o como ſe fazem as noſſas liquidaçoens, ſcilicet, pelo preço do meyo, *Ord. lib.* 4. *tit.* 78. §. 7. *L. qui lancem* 31. *ff. aur. & arg. legat. Valaſc. cap.* 10. *n.* 2. *&* 3. *Carlev. tit.* 3. *diſp.* 1 *n.* 9. *Cenſ. de cenſ. q.* 3. *n.* 12. *& q.* 79 *n.* 29. *Nogueirol alleg.* 18. *n.* 19. e he a pratica do Senado Supremo.

§. 16.

§. 16. *Cæterum placuit, ita demum directam ex hac lege actionem esse, si quis, præcipuè corpore suo, damnum dederit. Ideoque in eum, qui alio modo damnum dederit, utiles actiones dari solent, veluti si quis hominem alienum, aut pecus ita incluserit, ut fame necaretur: aut jumentum ita vehementer egerit, ut rumperetur: aut pecus in tantum exagitavit, ut præcipitaretur: aut si quis alieno servo persuaserit, ut in arborem ascenderet, vel in puteum descenderet, & is adscendendo, vel descendendo, aut mortuus, aut aliqua parte corporis læsus fuerit, utilis actio in eum datur. Sed si quis alienum servum (aut) de ponte aut de ripa in flumen dejecerit, & is suffocatus fuerit: eo, quod projecit, corpore suo damnum dedisse, non difficulter intelligi potest, ideoque ipsa lege Aquilia tenetur. Sed si non corpore damnum fuerit datum, neque corpus læsum fuerit, sed alio modo alicui damnum contigerit: quod non sufficiat, neque directa, neque utilis legis Aquiliæ actio: placuit eum, qui obnoxius fuerit, in factum actione teneri veluti si quis misericordia ductus alienum servum compeditum solverit, ut fugeret.*

Sobre o referido, pareceo competisse por esta Ley a acçaõ *directa*, se alguem der damno, no corpo com o corpo; e por isso, contra o que deu damno de outro modo, se daõ acçoens *uteis*: como se fechar o escravo, ou gado alheyo para que morrá á fome; correr o jumento de outro com tanta furia, que arrebente; ou a cossar o gado de modo que se percepite; ou persuadir ao escravo subida de arvore, descida do poço, e morresse, ou se aleijasse no corpo; em taes casos, se dá contra este acçaõ *util*. Porém, se lançar o escravo de outro da ponte, ou ribanceira abaixo, e se afogar, he visto haverlhe feito damno com corpo, e lhe compete a acção *directa* desta *Ley Aquilia*. Mas se o damno naõ for feito com corpo, nem o corpo for lezo, e acontecer de outro modo, como não basta nem a acçaõ *directa*, nem a *util*, desta Ley Aquilia, pareceo que o culpado fosse obrigado pela acçaõ *infactum*, que he contar o damno feito, e o como se fez: assim como se algum movido de compaixão tirar as algemas, ou grilhoens ao escravo de outro para fugir, que he *Pretorea*.

Remiss.

Este §. da acçaõ *directa*, *util*, è *infactum* no principio, *L. si ita vulneratus ff. ad leg. Aquil.* Antigamente, havia grande differença entre as acçoens, *directas*, e as *uteis* como se mostra *L. actio 47. ff. de negot. gest. & tit. Cod formul. act. sublat.* Na pratica, nem a fórma, nem o nome está em uso, o expremir-se no libello, e todas se expoem contando o *facto*, do qual nasce o Direito, *L. si explagiis 52. ff. h. t. §. inclivo, L fin. pr. ff. jur. jur. Valasc. cons 159 n. 9 fin. Mend. lib. 3. cap. 15. n. 9 lib. 4 præf. n. 1. L. 1. & 2. Cod formul act. sublat. cap. dilecti de judic. Ord. lib. 3. tit. 63. §. fin. Moraes lib. 6. cap. 1. in fine.* por naõ haver Direito sem facto, *dix §. 1. 6. & 15. Inst. act.* Confirma-se o §. *L. 7. §. 3. & L. 9. ff. h. t.* que chama a acçaõ util, desta Ley, *infactum*. Do escravo lançado da ponte, *d. L. 7. §. pen. h. t.* com grilhaõ, *L. & eleganter 7. §. idem Labeo ff. dolo mal.* vide, *Mend. p. 1. prætact. lib. 4.*

1
2
3
4

TIT. 4.

De Injuriis.

Generaliter injuria dicitur omne, quod non jure fit; specialiter, aliàs contumelia, quæ à contemnendo dicta est, quam Græci ... appellant: aliás culpa, quam Græci ... dicunt, sicut in lege Aquilia damnum injuria datum accipitur: aliás iniquitas & injustitia, quam Græci (....) .. vocant, cum enim prætor vel judex non jure contra quem pronuntiat: injuriam accepisse dicitur.

Injuria, geralmente se diz tudo o que se faz sem Direito para o fazer: especialmente do que afronta; a qual se diz assim do verbo *contemno*, a que os Gregos chamão *Hubrin*. Outras vezes, se toma pela culpa, a que os Gregos chamão *Adikema*, como na Ley Aquilia *dammum injuriæ datum*, pelo damno havido por culpa. Outras vezes, pela inniquidade, desigualdade, ou injustiça, a que os Gregos chamaõ *Anomiam caiadekiam*; porque quando o Pretor, ou Juiz julga contra Direito, se diz fez injuria.

Remiss.

1 Este *princ.* 4. especie de delicto, he tirado da *L.* 1. *pr usq* vers *injuria ff. h. t. de injur.* e sómente intromereo Triboniano as vozes Gregas; e concorda com a *L. sed & si* 5. *ff ad leg. Aquil.* (§. 2. *Inst leg. Aquil.*) que tambem explica este *princ.* nestas palavras, vers. *injuriam autem hic accipere nos oportet, non quemadmodum circa injuriarum actionem contumeliam quandam: sed non jure factum est, hoc est, contra jus, idest, si quis culpa occiderit, & ideo interdum utraque actio concurrit, & legis Aquiliæ & injuriarum, sed duæ erunt æstimationes, alia damni, alia contumeliæ.*

Quanto a se tomar algumas vezes 2
pela culpa, *ut h.* §. *d. L.* 5. vers. *sed non jure* vers. *idest, si quis culpa occiderit*, d *L.* 1. §. *interdum injuriæ appellatione damnum culpa datum significatur, ut in lege Aquilia dicere solemus ff. de injur.* Neste nos- 3
so titulo, se toma especialmente pelo desprezo, e afronta, que ou se faz com palavras, ou com facto, ou na cousa, *ut* §. 1. *Inst. h t. L.* 1. §. 1. *ff. h. t. L.* 5. §. 1. *ff ad leg. Aquiliam L. si non convitij* 5. *Cod. de injur. Cardos* verb *injuria n.* 5.

O que usa de seu direito, não faz 4
injuria, *Barb. ax.* 135. *n.* 8. dix. *L.* 55. *L.* 129. *L.* 151. *L.* 155. §. 1. *tom* 5. *L. injuriarum* §. 1. *ff. de injur.* e o he, obrar contra direito, e sem direito, e damno culpavel.

A sentença dada contra Direito, 5
he nulla, e naõ faz julgado, *Ord. lib.* 3. *tit.* 75. *pr. & passim DD Ord. lib.* 4. *tit.* 87. §. 1. *& pr. Inst. oblig. quæ quasi ex delict. nasc.*

§. 1. *Injuria autem committitur non solum cum quis pugno pulsatus, aut fustibus cæsus, vel etiam verberatus erit: sed & si cui convicium factum fuerit, sive cujus bona quasi debitoris, qui nihil deberet, possessa fuerint ab eo, qui intelligebat nihil eum sibi debere: vel si quis ad infamiam alicujus libellum, aut carmen, (aut historiam) scripserit, composuerit, ediderit, dolove malo fecerit, quod quid eorum fieret: sive quis matrem familias, aut prætextatum, prætextatámve adfectatus fuerit: sive cujus pudicitia attentata esse dicetur: & denique aliis plurimis modis admitti injuriam manifestum est.*

A injuria, se faz, naó só dando com

com o punho, páo, açoutes, mas ainda dizendo-lhe alguma afronta, ou poſſuindo-lhe os bens como ſeu crèdor, ſem o ſer, ou ſe fez libello infamatario, verſos, ou hiſtoria, ou doloſamente perſuadido que outrem o fizeſſe; ou perſeguio a mãy de familias, ou Religioſa (*prætextatamve*) ou fizer força contra a ſua caſtidade; e finalmente por outros muitos modos ſe faz injuria.

Remiſſ.

1 Eſta diviſaõ, em real, e verbal, he tirada da *L.* 1. §.1. *ff h.t.* verſ. *injuriarum autem fieri Labeo ait, aut re, aut verbis*: Re, *quotiens manus inferunt*; Verbis, *autem quotiens non manus inferunt convicium*
2 *fit.* Entre o dar, e açoutar, ſcilicet, *pulſationem*, *& verberationem* ha differença, *L. Lex Cornelia* 5 *ff. de injur.* vide, § 8. *&* 9 *Inſt. h.t.*

3 *Convicium*: reſpeita á injuria *verbal*, *L. item apud Labeonem* 15. §. *convincium ff h.t. Ord lib.* 1. *tit.* 65. §.
4 25 *ubi Peg tom.* 5. e ainda auzente, *d. L.* 15. §. *ſeq. Boſſ tit. de injur. n* 35. *Farinac q.* 105. *n* 83. cum *d L. item apud* 15. §. *convicium non tantum præſenti verum abſenti quoque fieri poſſe Lobeo ſcribit ff injur.*

5 Occupar-lhe os bens, ou couſa por injuria, *d. L. item apud* 15. *h.t.* verſ. *ſi quis bona alicujus, vel rem unam per injuriam accupaverit = in-*
6 *juriarum actione tenetur.* Fazer-ſe ſeu crèdor, a cauſa de o injuriar, comette injuria, *d. L. item apud* 15. verſ. *ſi quis non debitorem, quaſi debitorem appellaverit injuriæ faciendæ cauſa, injuriarum actione tenetur Gom.* 3. *var. cap.* 1. *n* 18. verſ.
7 *ſed contrarium Larr. dec* 38. e vem na *L diffamari Cod. ingen. & manum.* reconhecida na *Ord. lib.* 3. *tit.* 11. §. 4. vide *Caſtilh. tom.* 5 *cap.* 93. §.
8 14. *n.* 27. *&* infra *h.*§. em mais fortes termos, *L. injuria* 20. *ff. injur.* do que entrou na caſa como crèdor, au-

zente o devedor, ſem licença ſua.

Do libello, livro, verſos, ou 9
carta para infamar, *d. L. item apud* 15. verſ. *ſi quis libello dato, vel Principi, vel alicui famam alienam infectatus fuerit, injuriam erit agendum Papinianus ait & in L. unic. Cod. famoſ. libel. Ord. lib.* 5. *tit.* 84. Direito Canonico, *cap.* 1. *&* 3. *cauſ.* 5. *q.* 1.

Pela *Ord. lib.* 3. *tit.* 20. §. 34. he de- 10
fezo ſe eſcrevaõ nos libellos, e artigos, palavras deshoneſtas, ou diffamatorias, que não façaõ a bem da cauſa, e juſtiça, *L. quisquis § ante Cod. poſtul.* e faz injuria, *Peg. ad Ord. lib.* 1. *tit.* 65. §. 25. *n.* 80. nem ſe 11
obriga a depor, como nem no crime, *Ord. lib.* 3. *tit.* 53. §. 2. *&* 11. (Vi 12
depor em acção de injuria atroz, provada com ſinco teſtemunhas, e confeſſar as palavras que a fazião ſó verbal, e o Senado abſolveo pelo depoimento, *& tenet Farinac. q.* 65 *num.* 101. *&* 102. *Angel. confeſſ. tom.* 1. *q.* 1. *n.* 17. *Conciol. alleg* 63. *n.* 14. *Poſth. obſ.* 19 *n.* 15. *uſq.* 17. E a *Ord. lib.* 1. *tit.* 65. §. 27. dá para o Juiz outra proviſaõ, e que a leve á Camera a ſentenciar como verbal, *ut tit.* 66. § 5.)

A reſpeito da *impudicicia*, que 13
injutia a mãy de familias, ou pertextada, em forma de Religioſa, *L. item apud* 15. §. *ſi quis virgines h.t. L. ſed eſt quæſtionis* 9. verſ. *ſi quis tam fæminam quam maſculum ſive ingenuos, ſive libertinos, impudicos facere attentaverit injuriarum tenebitur ff. h.t.*

Ad ſectatus fuerat: - *ad ſectare*: 14
Como da perſeguição da mãy de familias, ou pertexttada, *d. L. item apud* 15. §. *ſi virgines* verſ. *aliud ad ſectari*: appellat, *enim qui ſermone pudicitiam attentat*: adſectatur, *qui tacitus ferquenter ſequitur. &c.*

Attentari: define a *L. attentari* 15
pudicitia dicitur cum id agitur, ut ex pudico impudicus fiat 10. *ff. h. t.* e ſem eſte mào fim, nem ſe diz *ad*

jactare, ou *appellare*, ou *attentare* conclue, *d. L.* 15. § *si quis virgines*, e comprehende o *prætextatum*, e barão, *ut h.* § *& d. L.* 9. vers *si quis tam fœminam, quam masculum h.t.*

16 *Materfamilias*: a de honestos costumes, *L.* 46 § *matremfam. tom.* 6. *glos. L. nam civium* 4 *ubi Arouc. n.* 14. *ff. his qui sunt sui*, e a que fica fóra do patrio poder, *L.* 195. §. 2. *tom.* 6 *& d. L.* 46 § 1. *& pr. Inst. quib. mod. jus patr. pot. sol.* De outros muitos modos, *ut h.* §. *fin. & tit. ff. & Cod. h.t.*

17 Da injuria *verbal*, *Ord. lib.* 1. *tit.* 65. §. 25. julga-se na Camera *tit.* 66. §. 5. se allegar no libello atroz, e o Juiz a final a achar verbal, deve levala á Camera, *d. tit.* 65. §. 27. vide, *Peg. tom.* 5. *coment.* Contra os escritos, e cartas defamatorias, *Ord. lib.* 5. *tit.* 84.

18 O dizer, e gloriar-se que viciou a donzella, tem pena arbitraria, e deve cantar *Palinodia*, e assim se julgou no Senado de Frisia, *Sande dec.* 8. *def.* 5. *Ant. Matheu obs.* 61. *n. fin.* ib. *Alioquin constat, quod si quis glorietur á se virginem viciatam injuriando consilio & tenetur ad palinodiam, & ad pœnam arbitrariam ut judicatum á Frisiis Sande; Peg. ad Ord. lib.* 1. *tit.* 65. §. 27. *glos.* 30. *n.*

19 2 *ubi judic.* Neste Reyno a palavra *adoestar* na *Ord. lib.* 1. *tit.* 65. § 27. *& lib* 5. *tit.* 84. §. 2. denota materia grave, a qual diz *Peg. d.* § 27. *glos.* 30. *n* 2. que he *jactare infaustas voces* com a *L. si inimititiæ* 9. *ff. is quib. ut indign.*

20 Nobre, não canta *Palinodia*, posto que o adoestado seja tambem nobre, *Gutierr. de crimin. lib.* 9. *q.* 133. A respeito da mulher nobre, e do Clerigo a não cantar, *q.* 134. *&* 135. se basta desdizer-se por equipolente, *q.* 136. Hum illustre, com outro, *q.* 137. Havendo perdaõ, *q.*

21 140. Que basta nobreza recebida do povo, e se naõ requere perfeita, como na immunidade dos tributos, *d. q.* 133. *n.* 20. vide, *L. item apud* 15. §. *si quis virgines ff. h. t.* tratamento nobre, sem officio mecanico, *Ord. lib.* 4. *tit.* 92. §. 1. *lib* 5 *tit.* 139.

Difamar do estado, *Ord lib.* 3. *tit.* 22
11. §. 4 *Cov. pract. cap.* 10. *n.* 3. *Altim. nullit. sent. rubr.* 3. *q.* 1. *pag.* 32. Segue 23
o foro do difamado, *Phæb. dec.* 30. *n.* 17. *Valasc. cons.* 184 *n* 6 *Gam. dec.* 202. *fin. Cabed. dec.* 43. *Gutierr. cons.* 52.

Fazendo-se crèdor, póde ser cha- 24
mado pela Ley *difamari*, *Gom.* 3. *var. cap.* 1. *n.* 18. *Larr. dec.* 38. vide, *Castilho tom.* 5. *cap.* 93. §. 14. *n.* 27. e he injuria, segundo o nosso §. 1. *h.t.* Difamar a justiça, *Ord. lib.* 5. *tit.* 50. *cum* § 4. *&* 6. *Phæb p.* 2. *aresi.* 183.

O que levanta delicto, faz injú- 25
ria, *ut cum Bart. Bald. Valasc. reform. da Justiça* §. 14. *n.* 180. *Ord. lib.* 5. *tit.* 118. Do que traz a juizo por vexar, *n.* 181. e faz prender indebitamente, *n.* 182. e deve as perdas, e damnos, em que logo deve ser condemnado, *Valasc. prox. n.* 183. *Ord. d. tit.* 118. adde *Peg. for. cap.* 16. *ex n.* 84. *usq.* 88. *Cyriac. contr.* 464. *&* 465. O mesmo deve ser no seques- 26
tro dos bens, de quo *Reinos. obs.* 37. *Barb tom.* 2. *tit. Cod. prohib. sæquestrat. Moraes lib.* 1. *cap.* 4. §. 2. *cas.* 15. *Mesing. cent.* 2. *obs.* 11. *cent.* 5. *obs.* 35. *cap. sæquestr. & ampar. Ord. lib.* 3. *tit.* 31. *& lib.* 4. *tit.* 76. e do recomendado na prizaõ *tit.* 77.

Calumniador, o que impoem cri- 27
me falso, *L.* 1. §. 1. *ff. ad S. C. Turpil. Peg. ao Caso de Odivel n.* 198. *L.* 22. *Cod. de pæn. L.* 233. *tom.* 6. *& L.* 177. *&* 212. *d. tom.* 6. Pela condemnaçaõ criminal, prezo, *Ord. lib.* 4. *tit.* 76. §. 5. *& lib.* 3. *tit.* 67. §. 1. *fin.* Prizaõ contra o depositario, *Peg. for. cap.* 3. *n.* 95. cum *d* §. 5. *& tit* 49. §. 1. *Phæb. dec.* 89. *Reinos. obs.* 45. *n.* 8.

Injuria *verbal*, he mais grave, e 28
se antepoem ao damno pecuniario da Ley Aquilia, como famosa, *L. si in duabus actionibus* 104. *tom* 5. *L sed. & si* 5. §. 1. *ff. ad leg. Aquil. L.* 8. §. *pen.*

ff.

ff. quod met. cauſ. L. infamia Cod. de-curionib. lib. 10.

29 O chamar *judeu*, como irroga infamia ao ſangue, he injuria atroz, *Peguer dec.* 13. *Mend. p.* 2. *lib.* 4. *cap.* 11. *n* 6. *&* 153. *Peg. ad Ord. lib.* 1. *tit.* 65. §. 25. *n.* 44 *&* 45. *pag.* 48. *& num.*
30 153 *pag* 62. e aſſim o julga o Senado; e eſta acçaõ ſe extende aos do quarto gráo da familia, *Peg. d* §. 25. *á n.* 127. *&* 128. *pag.* 61. *tom.* 5. e obtive em appellaçaõ de Almada, Manoel Rozado contra Brites Telles 1724. Eſcrivaõ Franciſco de Souſa Navarro, Ouvidor, Soares, adjun-
31 tos, Brochado, Ferreira; mas a condemnaçaõ ſoy menor, *L. Lex Cornelia ubi Bart ff. de injur. L.* 1. 2. 3. *&* 4 *ff liber cauſ. Bart in L. tranſigere*
32 *n.* 5. *Cod tranſact.* Penas de chamar *judeu* ao confeſſo, *Extravag Peg. tom.* 5 *coment. d.* §. 25. *pag.* 48 *& tom.* 4. *pag.* 71. *n.* 118. com a *Ord. lib.* 5. *tit.* 118

33 Tambem já naõ ha duvida, em que he injuria atroz, chamar ao caſado *cornudo*, e á caſada *puta*, e he grav ſſima, *Peres L.* 2. *tit.* 9. *lib.* 5. *Ordin.* verb. *cornudo*, *Themud. dec.* 121. *Barb. reportor.* verb. *injuria*,
34 *Peg. d* § 25. *n.* 26. Pôr cornos à porta, he atrociſſima, *Cabal. reſol. crimin. cent.* 1. *caſ.* 61. e he caſo de devaſſa, *Peg. d. tom.* 5. *pag.* 114. *n.* 125. e no caſo de *Cabalo ſupr.* foy condemnado á Gallés, com mitera na cabeça, e rotolo no peito: convem *L. conſtitutionibus ff. de injur. Bajard ad Clar.* §. *injuria n.* 3.

35 Pena da *injuria*, regularmente, he arbitraria, *L.* 2. *& L. injuriarum æſtimatio ff. de injur. L. ſin ff. eod. L. Pedius* §. 1. *ff. incend. ruin. naufrag.* §. 7. *&* 10. *h t. Boff. tit. de injur. n.* 2. *&* 30. e diſputa ſe póde extender-ſe á capital, *vide*, *Gom.* 3. *var. cap.* 6. *n.* 8.

§. 2. *Patitur autem quis injuriam non ſolúm per ſemetipſum, ſed (etiam) per libros ſuos, quos in poteſtate habet: itemque per uxorem ſuam, id enim magis prævaluit. Itaque ſi filiæ alicujus, quæ Titio nupta eſt, injuriam feceris: non ſolum filiæ nomine tecum injuriarum agi poteſt, ſed etiam patris quoque & mariti nomine. Contra autem, ſi viro injuria facta ſit: uxor injuriarum agere non poteſt. Defendi enim uxores á viris, non viros ab uxoribus, æquum eſt. Sed & ſocer nurus nomine, cujus vir in (ejus) poteſtate eſt, injuriarum agere poteſt.*

O homem padece injuria, naõ ſó pela ſua peſſoa, mas tambem pela de ſeus filhos, que tem no patrio poder, e pela de ſua mulher; e iſto he o que pervaleceo nos pareceres: aſſim que, ſe fizeres injuria á filha caſada, a acção da injuria não ſó póde ſer intentada em nome della, mas do pay, é marido. O contrario he, ſe for feita ao marido; porque a mulher não póde propor a acção de injuria, em razaõ de que ellas ſaõ as defendidas pelos maridos, e naõ eſtes pelas mulheres. E o ſogro tambem póde pedir a injuria feita a ſua nora, mulher de filho, que tem no patrio poder.

Remiſſ.

1 As couſas deſte §. 2. ſaõ tiradas da *L.* 1. *ff. h. t.* verſ. *item aut per ſe metipſum alicui fit injuria, aut per alias perſonas &* verſ. *idem ait Neratius ex una injuria interdum tribus oriri injuriarum actionem, neque ullius actionem per aliam conſumi, ut puta uxori meæ filiæfam injuria facta eſt, & mihi & patri ejus, & ipſi injuriarum actio incepit competere Valaſc alleg.* 64. *n.* 1. Extinto 2 o patrio poder, compete a acçaõ ao filho, como conſtituido pay de fam. *L. ſed & ſi* 17. §. *fin. idem ait ff. h. t. & h.* §. v. g. pela emancipação, *L.* 195. *tom.* 6.

O marido defenda ſua mulher, e 3 não eſta a elle, *L.* 2. *quod ſi viro injuria*

juria facta ſit, uxor non agit: quia defendi uxores à viris, non viros ab uxoribus æquum eſt. ff. h.t. de injur & famoſ.libel. Valaſc. b.§ alleg. 64 n.7. aonde conta exceiçoens, como ſe lhe reſultar prejuizo.

4 Que a injuria feita á filha caſada, o marido, e pay a poſſaõ oppor, *L. injuriarum actio 2.Cod.de injur. Valaſc. d alleg.64.* e quem deve dar o perdaõ.

5 Neſte Reino, ſahem os filhos, e filhas do patrio poder pelo Matrimonio, *Ord lib.1. tit.88. §.6. Valaſc. allegat. 29. n.25. & ex n.33. & 35. Guerr tr 3.lib 2 cap.1.ex n.50.& 51.*

6 e o caſado, de vinte annos, he havido por mayor, *Ord.d.§.6.& 19.& lib 3.tit.42 §.3. Cald.nomin.q.13. n. 15 fin. Val ſupr.* e naõ pòde o pay acuſar a injuria feita a filha caſada, *Valaſc.d.alleg.64.n.5.*

7 Feita ao famulo, e criado, he havida por feita a ſeu amo, *gloſ. in L. ſi quis ſervum 26.ff h.t. Bart.in L. 1.§ idem ait ff. eod. L.item apud 15. §.ſi quis ſic fecit h.t. Gom.3.var.cap. 6.n.6.* ſendo em ſeu deſprezo, *vide, §.3.& 6.h.t.*

§. 3. *Servis autem ipſis quidem nulla injuria fierit intelligitur, ſed domino fieri per eos videtur, non tamen iiſdem modis, quibus etiam per liberos & uxores: ſed ita, cum quid atrocius commiſſum fuerit, & quod apertè ad contumeliam domini reſpicit: veluti ſi quis alienum ſervum (atrociter) verberaverit, & in hunc caſum actio proponitur. At ſi quis ſervo convitium fecerit, vel pugno eum percuſſerit: nulla in eum actio domino competit.*

Ao eſcravo, naõ ſe faz injuria, mas he viſto fazer-ſe a ſeu ſenhor, não pelos modos que ſe faz aos filhos, e mulher; porém, ſerá o meſmo ſe for atroz, e conſtar foy em deſprezo do ſenhor: como ſe açoutar o eſcravo alheyo atrozmente, para eſte caſo ſe lhe dá acçaõ. Mas ſe diſſer huma afronta ao eſcravo, ou lhe der hum punhaõ, não compete acçaõ ao ſenhor.

Remiſſ.

O Edicto do Pretor tranſcreve Ulpiano na dita *L. item apud* 15. §. *prætor ait* verſ. *qui ſervum alienum adverſus bonos mores verberaſſe in eum judicium dabo ff. h. t. &* §. *ſi quis ſic fecit injuriam ſervo, ut domino faceret &* §. *quæſtionem intelligere debemus tormenta* (que falla com mais extenſaõ) donde he viſto foy tirado eſte §. E ahi declara, que 2
pelo leve naõ compete o Edicto, verſ. *nuda interrogatio, vel levis territio non pertinet ad hunc Edictum, &* verſ. *nam ſi leviter percuſſus ſit, vel maledictum ei leviter, non dabit actionem.*

A *Ord lib.5.tit.117.* dos caſos de querella, diſpoem no §.1. das feridas abertas, pizaduras, ou nodoas, e os DD. a ella dizem, que da leve arrenhadura naõ he caſo de querella, *Barb. ad Ord. d. §. 1. n. 1. Peres L.1. prope fin tit.13 lib.8.ordin. Farinac. q.12.n.53. Peg.tom.5. ad Ord lib.1. tit.65.§.31.n.64.pag.100. L.1.* verſ. *V unuſculum modicum ff ædilit.edict.* Do minimo, naõ cura o Pretor, nem vem em conſideraçaõ, *L.ſocio ff.de in integr.reſt. L.4 fin.ff.ædilit.edict. Barb ax.150.* 4

E como o Edicto diz *adverſus bonos mores verberaviſſe* diz a Ley, *dicto §. ſi quis ſic* ib- *ut non omnis omnino qui verberavit, ſed qui adverſus bonos mores verberavit, teneatur. Cæterum ſi quis corrigendi animo, aut ſi quis emendandi: non tenetur.* Para o que faz a *L.unic.Cod. emendat ſervor. & L.1.§ calumniari ff ad Turpil Ord.lib.5.tit.36.§.1. & dix.§.2. Inſt.leg.Aquil.* 5

§. 4. *Si communi ſervo injuria facta ſit: æquum eſt, non pro ea parte,*

parte, qua dominus quisque est, æstimationem injuriæ fieri, sed ex dominorum persona, quia ipsis fit injuria.

Se a injuria for feita ao eſcravo de muitos, ſe não eſtima pela porçaõ do dominio, mas pelas peſſoas dos ſenhores; porque a eſſes he feita.

Remiſſ.

Eſte §. he tirado da concluſaõ daquella *L. item apud* 15. verſ. *ſi ſervum complurium cecidero competere injuriarum actionem omnibus ff. h. t.* mas ſe a condemnaçaõ do Reo deva ſer conforme ás porçoens dominicaes, *L. ſed non* 16 *ff. h. t.* verſ. *& omnino officio judicis portiones (aliás partitiones) æſtimandæ erunt*, como explica a *gloſ. d. L.* 16. *& h.* §. que he viſto ſe conforma com a *gloſ.* e a ditta *L.* 15. começando a falar do Edicto, tocou o ponto: a qualidade da peſſoa injuriada, a faz atroz, §. 9. *&* §. 7. *h. t.*

§. 5. *Quod ſi uſusfructus in ſervo Titij eſt, proprietas, Mævij: magis Mævio injuria fieri intelligitur.*

Se o uſofruto do eſcravo for de Ticio, e a propriedade de Mevio; mais he viſto ſer a injuria feita ao proprietario Mevio.

Remiſſ.

Eſte §. parece tirado daquella *L. item apud* 15. *ff. h. t.* verſ. *ſi uſumfructum in ſervo habeam, tu proprietatem ... injuriatum actio magis proprietario, quam mihi competit*; porque a acçaõ ſe dá ao ſenhor do eſcravo, *d. L.* 15. verſ *nam ipſius quidem ſervi domino dabimus injuriarum actionem.* Tambem ſe tira a meſma razaõ da *L. recte* 25. *tom.* 6. aonde diz que o eſcravo, ou Herdade, he noſſo, ainda que o uſofruto ſeja alheyo, havido o uſofruto por ſervidaõ, *dix.* §. 4. *Inſt per quas perſ. cuiq. & pr. Inſt. hæred. inſt. &* §. 9 *Inſt. legat.*

§. 6. *Sed ſi libero (homini) qui tibi bona fide ſervit, injuria facta ſit: nulla tibi actio dabitur, ſed ſuo nomine is experiri poterit, niſi in contumeliam tuam pulſatus ſit, tunc enim competit & tibi injuriarum actio. Idem ergo eſt & in ſervo alieno bona fide tibi ſerviente, ut totiens admittatur injuriarum actio, quotiens in tuam contumeliam injuria ei facta ſit.*

Se a injuria for feita ao homem livre, que te ſerve de boa fé, naõ tens acçaõ, e compete a eſſe o intentala em ſeu nome; ſalvo ſe for maltratado em teu deſprezo; porque neſſe caſo te compete tambem a acçaõ da injuria. O meſmo procede no eſcravo alheyo, que te ſerve de boa fé, todas as vezes que a injuria for feita em teu deſprezo.

Remiſſ.

1 Eſte §. he copiado daquella *L. item apud* 15. *ff. h. t.* verſ. *item ſi liberum hominem, qui mihi bona fide ſerviebat quis cæcederit diſtinguendum eſt* - *&* verſ. *idem eſt in ſervo alieno bonæ fidei mihi ſervienti.*

2 Dos criados mercenarios, *ſupr.* §. 2. *h. t num. fin. Gom* 3. *var cap.* 6. *num.* 6. *& h.* §. *& d. L. item apud* 15. ſe foy em deſprezo de ſeu amo, *DD. h.* §.

3 E a ditta *L.* 15. §. 45. verſ. *interdum injuria ſervo facta ad dominum redundat, interdum non*, refere caſos em que ao ſenhor naõ póde competir a acçaõ da injuria.

§. 7. *Pæna autem injuriarum ex lege duodecim tabularum propter membrum quidem ruptum talio erat: pro-*

1 Eſte §. parece tirado daquella *L. item apud* 15. *ff. h. t.* verſ. *ſi uſumfructum in ſervo habeam, tu proprietatem ... injuriatum actio magis proprietario, quam mihi competit*; porque a acçaõ ſe dá ao ſenhor do eſcravo, *d. L.* 15. verſ *nam ipſius quidem ſervi domino dabimus injuriarum actionem.* Tambem ſe tira a meſma razaõ da *L. recte* 25. *tom.* 6. aonde diz que o eſcravo, ou Herda-