

## **Prestamos y estipulaciones (comodato)**

### **51. EL COMODATO DE LA VAJILLA DE PLATA**

*«Si me hubiese pedido acaso que te preparase la mesa para un banquete y te dejase la plata del servicio, yo lo hubiera hecho y tú me hubieses pedido que hiciera lo mismo para el día siguiente, pero no pudiendo llevar fácilmente la plata a mi casa la hubiese dejado allí y aquélla hubiese desaparecido ¿con qué acción se puede demandar y de quién es la pérdida?».*

Ulpiano, 28 *ed D.* 1 3.6.5. 14

Variante: « Uno había pedido prestada una vajilla de plata para una cena que decía debía dar a sus amigos y se la llevó a un viaje».

Gayo, 3.1 96

#### **I. Personas que intervienen en el caso**

- Comodante de la vajilla de plata
- Comodatario de la vajilla en cuya casa ésta es robada.

#### **II. La clave del caso**

Se discute en este caso quién debe soportar el riesgo de la pérdida de la cosa entregada en comodato. La regla general es la de que se pierde para el comodatario, salvo que la pérdida de la cosa, mueble, se deba a un accidente imprevisible, "vis maior", en cuyo caso la cosa se pierde con cargo al comodante.

En el caso que nos ocupa, si el comodante "pone un guardián en casa del comodatario" a fin de que esté protegida la cosa comodada, el riesgo de la pérdida o desaparición de la cosa es del propietario de la misma que la dió en comodato y provista de protección.

Abundando en la casuística del comodato de la vajilla, el Digesto trae a colación la circunstancia de que el comodatario devolviera la vajilla por medio de "un esclavo tan idóneo que no podía esperarse pudiera ser engañado por unos maleantes"; si, no obstante esta idoneidad del esclavo, los maleantes se hubiesen quedado con la vajilla comodada, la pérdida de la misma deberá sufrirla el propietario comodante (se deduce que estamos en presencia de un supuesto de una "vis maior").

#### **III. Acciones y excepciones**

[@ actio furti](#)

El comodatario a quien le sustraen la cosa comodada puede ejercitar contra el ladrón de la misma la "actio furti".

El comodante puede ejercitar la "actio furti" contra el comodatario si éste se excede en el uso de la cosa comodada (por ejemplo, destinándola a un uso distinto de aquél para el que fue prestada, o llevándosela a un viaje sin consentimiento del comodante). En el hurto de uso, como el que se describe en el caso, el *animus furandi* no implica la intención de apropiarse de la cosa, sino la conciencia de dar a la cosa un uso que su propietario no hubiera permitido

#### [@ actio commodati](#)

La "actio commodati" se da en favor del que prestó, el comodante, y para reclamar, del comodatario, la devolución de la cosa prestada. El comodatario responde, en virtud de lo que se llama "responsabilidad por custodia", de la pérdida, desaparición o hurto de la cosa, a excepción de que esa pérdida se produzca por culpa del comodante.

Por la "actio commodati contraria" el comodatario (que hubiese pagado al comodante el valor de la cosa comodada que luego, estando tal cosa en su poder, le fue robada) podrá pedir del comodante la restitución de lo pagado como precio de la cosa comodada y después robada (si devuelve la cosa comodada, robada y recuperada; o si quien recupera la cosa comodada es el comodante que ha recibido ya del comodatario el precio de la cosa en cuestión).

#### [@ actio depositi](#)

No procede esta acción: la vajilla de plata no se entrega con la intención de que sea custodiada, sino que sea utilizada: es un comodato, no un depósito.

#### [@ actio mandati](#)

No procede porque no hay mandato o encargo de hacer algo, sino que hay préstamo de uso sobre la vajilla.

#### [@ actio legis Aquiliae](#)

No hay aquí responsabilidad por culpa extracontractual, sino que hay la responsabilidad derivada de un contrato de comodato: de modo que no cabe la "actio legis Aquiliae" contra el comodatario. Si, no obstante, alguien ajeno al comodante causase un daño en la cosa comodada, el comodatario podrá ejercitar contra el autor del daño la "acción de la Ley Aquilia".

### **IV Instituciones y reglas**

#### [@ comodato](#)

Existe un préstamo de uso de la vajilla de plata

#### [@ mutuo](#)

No existe mutuo o préstamo de consumo. Debe restituirse la misma vajilla que se prestó.

#### [@ periculum](#)

El *periculum*, riesgo de la pérdida de la cosa, lo soporta el comodatario (salvo que la pérdida de la cosa, mueble, se deba a un accidente imprevisible, "vis maior", en cuyo caso la cosa se pierde con cargo al comodante ).

En el caso que nos ocupa, si el comodante "pone un guardián en casa del comodatario" a fin de que esté protegida la cosa comodada, el riesgo de la pérdida o desaparición de la cosa es del propietario de la misma que la dió en comodato y provista de protección.

Abundando en la casuística del comodato de la vajilla, el Digesto trae a colación la circunstancia de que el comodatario devolviera la vajilla por medio de "un esclavo tan idóneo que no podía esperarse pudiera ser engañado por unos maleantes"; si, no obstante esta idoneidad del esclavo, los maleantes se hubiesen quedado con la vajilla comodada, la pérdida de la misma deberá sufrirla el propietario comodante (se deduce que estamos en presencia de un supuesto de una "vis maior", de una "fuerza mayor", de algo inevitable).

### [@ hurto](#)

En la variante se considera hurto el destinar a otro uso la cosa comodada. Se trata de una variante de hurto conocida como hurto de uso en la que el *animus furandi* se concreta en el conocimiento del comodatario de que está actuando contra la voluntad del dueño de la cosa.

## **V. Respuestas y solución razonada**

*Labeón: Hay diferencia si puse o no un guardián, porque si lo puse, el riesgo es mío y si no, de aquél en cuya casa se dejó la plata.*

*Ulpiano: Creo, por mi parte, que debe demandarse con la acción de comodato y que debe responder por custodia aquél en cuya casa se dejaron las cosas, a no ser que se convenga expresamente otra cosa.*

*Labeón: Perdí una cosa comodada, y pagué por ella el valor. Tú la recuperaste luego: por la acción contraria debes entregarme la cosa o restituírrme el valor que cobraste de mí.*

*Juliano: Si yo hubiese entregado el servicio de plata que comodaste, para que te lo devolviera a un esclavo mío tan idóneo que no podía esperarse pudiera ser engañado por unos maleantes, en el caso de que éstos se hubiesen quedado con la plata, la pérdida es para ti y no para mí.*

*Gayo: Si alguien destina a otro uso la cosa que recibió en comodato y para un uso determinado, queda obligado por hurto, por ejemplo, si se lleva de viaje una vajilla de plata que le fue prestada para una cena que decía debía de dar a los amigos.*

## **Solución razonada**

### **A) La vajilla de plata se pierde para su propietario**

Es correcta esta solución si se considera que, de las circunstancias del caso, se deduce que el comodatario puso toda la diligencia que le era exigible en la custodia de la vajilla.

### **B) La vajilla de plata se pierde para el comodatario**

Es correcta esta respuesta si apreciamos que existe culpa en la conducta del comodatario y que es de aplicación el principio general según el cual, el riesgo de la pérdida de la cosa corresponde al comodatario, quizá como compensación a la regla general según la cual el comodato se reputa gratuito.

[@ ir a versión cuestionario](#)

[@ volver a la página inicial](#)