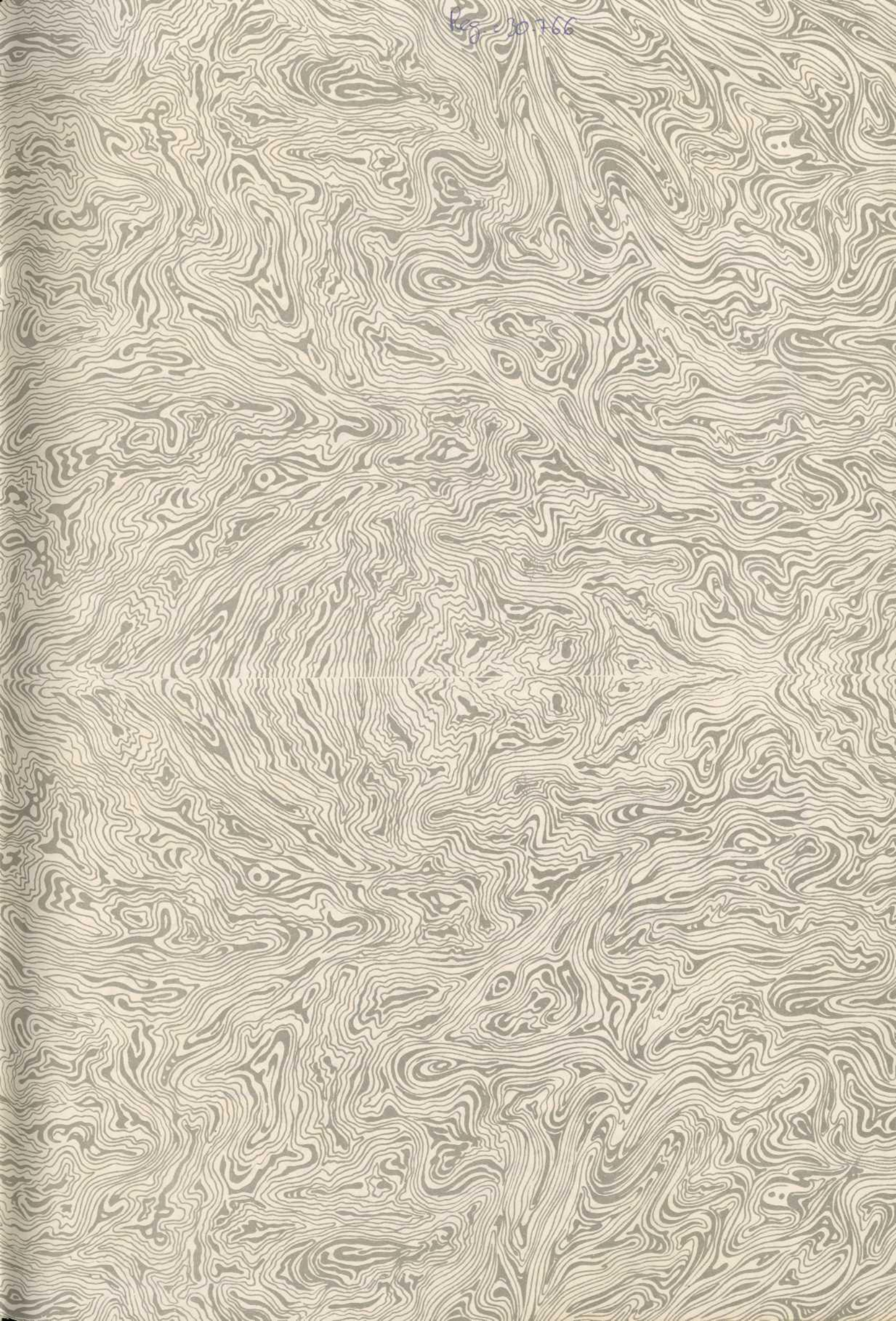


ES  
ED



108-30-766



|       |               |
|-------|---------------|
| BIBL. | UNIVERSITARIA |
|       | UNDA          |
| Size  | Caja          |
| Fate  | A             |
| Nº    | 42            |

CASO SINGVLAR  
**A C E R C A**  
 DE LA  
 CONSTITVCIÓN SINODAL  
 DEL ARZOBISPALO DE SEVILLA:  
 TIT. 3. DE TESTAMENTIS, LIB. 3.  
 Y DE SV PRACTICA EN LA CIVDAD  
 DE ECÍJA.

POREL P. IVAN  
 CAMORANO  
 DE LA COMPAÑIA  
 DE IESVS.

Año



de 1658.

Impresso en Ecija. Por Iuan Malpartida de las Alas.

APROBACION DEL SEÑOR DOCTOR DON MELCHOR  
de Escuda Canonigo de la Santa Iglesia de Sevilla.



OR Comision del señor Doct. D. Diego de Castrillo Canonigo de la Santa Iglesia de Sevilla Provisor, y Vicario General de ella, y su Arçobispado, é visto este Tratado de la Explicacion, y intelligencia de la Constitucion synodal deste Arçobispado Tit. 3. de Testam, lib. 3. Compuesto por el P. Iuan Zamorano Religioso de la Compania de IESVS, y hallole muy conforme a buenos principios de Jurisprudencia, y lleno de puras, seguras, y practicas doctrinas de Doctores, é individuales al Assumpto, y sin offensa alguna, antes, bien en todo, muy conforme a nuestra Santa Fè Catholica, y buenas costumbres, y assi le juzgo digno de la comun utilidad, dandose a la estampa. Y este es mi parecer: en Sevilla a 27. de Julio de 1657. años.

D. Melchor de Escuda.

LICENCIA DEL ORDINARIO.



L Doctor Don Diego de Castrillo Canonigo de la Santa Iglesia desta Ciudad de Sevilla, Provisor, y Vicario General de ella, y su Arçobispado, &c. Por la presente doy licencia, por lo que toca a este Tribunal, para que se pueda imprimir, e imprima el Libro intitulado: Tratado de la Explicacion, é intelligencia de la Constitucion Sinodal deste Arçobispado, tit. 3. de Testamentis, lib. 3. compuesto por el Padre Iuan Zamorano Religioso de la Compania de IESVS, por quanto por comision mia á sido visto, examinado, y aprobado. Fecho en Sevilla en once de Agosto de mil y seyscientos y cinquenta y siete años.

El Doct. D. Diego de Castrillo.

Por mandado del señor Provisor.

Bartolome Francisco de Busto  
Notario Mayor.



A dicha Constitucion es del tenor siguiente: *Muchas vezes acaezze que algunas personas mueren ab intestato, y sus herederos no quieren gastar por ellos lo que es necesario. Por ende ordenamos y mandamos que nuestros Iuezes de aqui adelante, considerada la calidad del difunto, que assi murio, la cantidad de la hacienda, que assi dexare, y la necesidad de los herederos, que la an de arver,*

*y heredar, ordenen, y manden lo que se a de gastar por el tal difunto, y en que, con que todo lo que mandaren gastar no exceda del quinto de los bienes libres, que dexò* Hasta aqui la dicha Constitucion. Y en virtud della se practica en esta Ciudad de Eciija, y segun eltoy informado, en otros algunos lugares deste Arçobispado, que quando vno muere ab intestato, se introduce al pũto el Iuez de Testamentos y testa por el, y manda distribuir por el alma del dicho difunto todo el quinto de sus bienes libres, de terminãdo señaladamente las colas, en que se a de distribuir, sin dexar en esto elecciõ al heredero ab intestato. Y no solo se practica aqui esto, siendo los herederos transversales, sino tambien siendo necesarios, conviene a saber descendientes, o ascendientes legitimos. Y aunque algunos pocos, o por ignorar el derecho, o por ser pobres, y no tener con q̄ pleytear, pasan por esta practica, o se componen con el Iuez de Testamentos, los mas la cõtra dicen, y generalmente todos la tieuen por dura, mayormente quando el que murio ab intestato, dexa herederos necesarios. Y algunas personas prudentes, de las colas del acierto, me an pedido ajuste con el derecho la practica que se debe guardar, segun el sentido legitimo de la dicha Constitucion. Y la dificultad se reduce a tres puntos: El primero, en q̄ casos tiene obligacion el heredero ab intestato a gastar por el alma del difunto todo el Quinto de los bienes libres, que dexò y si dicha obligaciõ procede generalmente, aunque dicho heredero sea descendiente o ascendiente legitimo? El segundo, si en los casos en que dicho heredero estã obligado a gastar todo el Quinto, o parte del por el alma del dicho difunto, a de correr la disposicion por mano del Iuez de Testamentos, sin que dicho heredero tenga elecciõ, ni pueda determinar señaladamente las colas, en que dicho Quinto se a de distribuir? Tercero, y vltimo, qual sea el sentido

legitimo de la dicha Constitucion Sinodal, y en que casos puede, y debe obrar cõforme a ella el dicho Iuez de Testamentos?

RESPUESTA.



ANTES de responder al primer punto, es menester apartar lo cierto de lo dudoso, alentando algunas doctrinas importantes para la resolucion de los tres puntos principales. Y en este caso dos cosas son ciertas in pũcto iuris. Lo primero es cierto, y así lo advierte Angulo ad II. Regias meliorat. l. 13. tit. 6. lib. 5. Recop.

Glos 4. Que quando muere vno abintestato, tienen obligaciõ sus herederos, quicumque illi sint, aunque lean descendientes, o ascendientes legitimos, a gastar por tu alma quod decens, & iunctum visum fuerit, secundum statum de for eti, & quantitatem bonorum eius, & morem regionis, en la forma q̄ dire despues: lo qual comunmente es mucho menos que el Quinto, vt contabit ex dicendis sino es en caso, que por ser poca la hazienda, muchas las deudas, y los herederos, impena funeris precisa, & necessaria ablorberet totum Quintum, que es caso muy diverso del que agora tratamos. Y lo que en este caso parece justo, y decente, atentas las dichas circunstancias, es lo que se incluye en la impena funeral, necesaria, a que dichos herederos estan obligados ex l. Si quis sepulchrum, & ibi; Doct. §. Sumptus funeris. l. Et si quis impediatur, §. Funeris causa, & §. Hac actio, & l. Funeris sumptus, cum concordantibus. ff. de Rehg. & sumpt. funer. iuncta. l. 12. & ibi Greg. Lop. verbo. La persona. tit. 13. part. 1.

2. ¶ Ya esta impena funeral necesaria provt in dictis iuribus, miro principalmente la constitucion Sinodal arriba referida, como consta del motivo explicado en el Proemio de la dicha constitucion, y porque esta accion de enterrar al difunto, vt fit inter Christianos, non solum est in subsidium humanitatis, sed etiam in subsidium animæ. Y así pertenece al Iuez Ecclesiastico, aunque tan bien pertenece al Iuez leglar ad preventionem, como constara de lo que dire despues num. 14. & sequentibus. Nam favore animarũ uterq; Iudex se intromittit, & se



& se adinvicem coadiuvant. Panormit. in cap. Si hæredes, & in  
 cap. Joannes, de testamentis: Y tambien se extiende dicha Sinodal  
 al quinto, que segun la ley 36. de Toro, están obligados a man-  
 dar distribuir los crederos ab intestato in casu speciali dictæ le-  
 gis, vt dicam num. 22. Y pertenece a la dicha impenla funeral  
 lo que precissamente es necessario para que el difunto se entie-  
 re decentemente more Christiano, cum moderamine, & epi-  
 cheia, secundum consuetudinem Patriæ, ita DD. statim refe-  
 rendi, & constat ex iuribus præallegatis, & magis in specie ex  
 dicta l. *Et si quis impediatur. v. c. Equum*, y lo explicó la dicha ley  
 12. tit. 13. part. 1. ibi: *Solo que aquestas despenlas sean fechas mensu-  
 radamente, catado la persona de aquel por quien son fechas.* Y así la di-  
 cha impenla funeral que comprehende todo lo que se cõtiene  
 dentro de los terminos de la accion funeraria, & vt inquit Co-  
 varrub. in cap. Raynaldus, §. 3. num. 2. de testam. est illa, quæ  
 fit circa sepulchrum, & necessaria ad sepeliendum corpus de-  
 functi, itavt sine ijs funus duci non possit, se debe entender ex  
 bono, & æquo, secundum dictam consuetudinem, attento etiã  
 statu defuncti, & quantitate bonorum eius, numero filiorum,  
 vel hæredum, alijsque circumstantijs tunc occurrentibus, iux-  
 ta quas præscribit recta ratio quid faciendũ, vel omittere dũ sit.  
 3. ¶ Y todas estas circunstancias las considerò prudentemé-  
 te la dicha constitucion Sinodal, vt expressè ibi: Y explicò Mo-  
 lina el Theologo tract. 2. de iust. disp. 235. casi cõ las mismas  
 palabras de la dicha constitucion, y las individuan mas los Iu-  
 ristas, q̄ tractan mas copiosamente esta materia, y entre ellos  
 Ant. Gom. l. 30. Taur. num. 2. & ibi: Cifuentes, Tello Fernãdez  
 num. 3. Angul. d. l. 13. Glos. 1. num. 9. & 12. & in Glos. 4. num. 3.  
 Spino in Speculo testam. Glos. 2. de elect. sepult. præsertim,  
 num. 60. Matienz. l. 13. tit. 6. lib. 5. Recop. Glos. 1. & ibi Azeb.  
 num. 1. & seqq. Ayora de partitionib. part. 2. quæst. 12. per totam,  
 Y segun dichos authores, per impenlam funeris necessariam  
 provt in dict. iurib. se entiede precilamente lo que se gasta en  
 el doble, en la recomendacion de los Clerigos, y acõpañamiẽto  
 necesario, y decente, en amortajar el cuerpo; en guardarlo,  
 y llevarlo hasta la Iglesia, donde se á de enterrar; en la sepultu-  
 ra, quæ vt ait Covarr. in d. cap. Raynaldus, num. 2. Non debet  
 esse magnifica ad pompam: en el tumulo q̄ a de ser con la mo-  
 deracion, que manda la ley 2. tit. 5. lib. 5. Recop. Finalmente lo  
 que se gasta en el officio, Missas, cera, y tambien ofrendas de

B

aquel

aquel día dia, vbi est talis consuetudo.

4. *¶* Y advierte aqui Tello Fernandez dict. num. 3. siguiendo a Cifuentes, y parece conforme al texto in d. §. *Funeris causa*, que para que dichos gastos sint impensa funeris necessaria, es menester que seã precissos en la forma arriba dicha, & quod fiant causa funeris ducendi; imo, & quod omnes interveniant, antequam corpus humetur. De donde inferen, que las otras Missas, quæ non fiant causa funeris, como el *treintario*, y *septenario*, de quibus in d. l. 12. tit. 13. part. 1. atque etiam anniverfaria, donde tambien se comprehenden las honras, quæ alijs diebus solent fieri, iuxta morẽ regionis, sepulto iam corpore, nõ sunt impensa funeris necessaria, nisi forte contingat sepeliri corpus de nocte, & postea fieri obsequia die sequenti, ante quam diveratur ad actus extraneos. Y en caso, que el difunto murió ab intestato, o si testò, sui funeris, & animæ oblitus nihil circa ea disposuit, son de parecer Matienz. d. l. 13. tit. 6. lib. 5. Recop. Glor. 1. num. 3. Angul. d. l. 13. Glor. 1. num. 9 que dicha impensa se debe restringir, y limitar iuxta terminos actionis funerariæ, de qua in d. l. *¶ si quis impediatur*. §. *Funeris causa*, & §. *Hac actio*, & in l. *Funeris sumptus*. ff. de relig. & sumpt. funer. iuxta l. 30. Tauri, vbi additur *la cera*, y *Missas*, que tambien pertenecen a dicha impensa funeral, y lo declara aqui la dicha ley, quia non erat declaratũ de iure cõmuni antiquo, vt notavit Ayora d. quæst. 12. num. 24. Con que se convence que solos aquellos gastos pertenecen en este caso a la dicha impensa funeral, que fueren necesarios ad humationẽ corporis, ita vt sine ijs funus decenter duci non possit, entediẽdo dichos gastos ex bono, & æquo en la forma arriba dicha, y con la limitacion que pone la dicha ley d. §. *Hac actio*. ibi. *De ne plus imputetur sumptus nomine, quam factum est, nec tantum quantum factum est, si immodice factum est: debet enim haberi ratio facultatum eius, in quem factum est, & ipsius rei, que ultra modum sine causa consumitur.*

5. *¶* Y entendida en esta forma la dicha impensa funeral, dize Angulo d. num. 9. siguiendo a Matienz d. Glor. 1. num. 5. no ser inconveniente que se reputen por gastos tocantes a la dicha impensa algunos hechos etiam post humationem cadaveris, quicquid in contrarium dixerit Tello Fernandez: quod intelligẽdum est caso que dichos gastos sean accessorios al dicho entierro, y dependientes, o annexos a el, secundum morem regionis: nam moraliter loquendo sunt causa funeris ducendi.

Y conforme

Y conforme a esta doctrina serán parte de la dicha impensa funeral las obviaciones, q̄ en algunos lugares están señaladas, acabado el oficio, y entierro, quando volviendo la Clerecia con los enlutados a casa del difunto, cātan allí un respōso, despues de aver dado el pesame quien hizo el oficio. Y de la misma manera, aunque entran en la impensa funeral las Missas, que comunmente se suelen dezir el dia del entierro en la Iglesia, dōde se haze el oficio, mientras este se haze, o poco antes, como se collige de la ley 30. de Toro, ibi: *La cera y Missas* en plural, y lo notō Ayora d. q. 12. num. 26. si estas se dixerent paulo post humationem cadaveris, ante quam divertatur ad actua extraneos, pertinebunt quoque ad impensam funeris necessariam.

6. ¶ Quanto a los lutos, que por costūbre se dà al viudo, o viuda, y criados del difunto, aūq̄ Tello Fernandez niega pertenecer ad impensam funeris necessariam, es comun sentencia que pertenecen, donde ai costumbre de darle estos lutos ex bonis defuncti, ita Cifuentes d. num. 3. Angul. d. Glos. 1. num. 12. Greg. Lop. dict. l. 12. tit. 13. part. 1. verb. *La persona* y lo prueba eficazmente Angul. porque aunque el texto in l. *Et si quis impediatur*, §. *Funeris causa*. no expresa estos lutos y los que alli se refiere, son los que se ponen en el tumulo, o sobre el ataud, donde està el cuerpo del difunto, como advierte Greg. Lop. toda via impensa funeris non est ita strictē accipienda, vt debeāt excludi omnia, sine quibus potest absolutē funus duci, sed intelligenda est, provt ex bono, & æquo iudicetur, vt expressē in iuribus relatis. Huius autem boni, & æqui est optima interpres consuetudo Patriæ, y así donde ay costumbre que de la hazienda del difunto se dén dichos lutos, podrián ser compelidos a ello los herederos ab intestato.

7. ¶ Advierto aqui, con los Authores referidos, que segun derecho comū, y de las partidas, impensa funeris necessaria hac tenus explicata extrahitur ante omnia de toto hæreditatis corpore, l. *impensa*. & ibi DD. ff. de Relig. & sumpt. funer. l. 12. & ibi Greg. Lop. tit. 13. part. 1. Y es preferida dicha impensa omnibus alijs debitis, & creditoribus, ita vt ante illa deducatur, text. in l. penult. & ibi Glos. ordinaria, & omniū doct. ff. de relig. & sumpt. funer. text. etiā in l. final. §. *in computatione*, Cod. de iure deliberandi, & expressē in d. l. 12. tit. 13. part. 1. ibi: *Ante que pague ninguna cosa de las mandas que fiziesse en su testamento, ni de las deudas que debia, en qualquiera manera que las deba.* Por los quales textos dize

Ante Com. l. 30. Taur. num. 2 que dicha impensa debe ser preferida, aunque los acreedores tengan prendas, o hypothecas tacitas, o expresas, y lo dicho tiene oy lugar en nuestro Reyno, etiam post d. l. 30. Tau. no aviendo descendientes, o ascendientes legitimos, como prueba allí Ant. Gom. y lleban comunmente los Regnicolas, y la razon es, porq̄ dicha ley de Toro habla solamente en caso que aya descendientes legitimos, vt expresse ibi: y en este caso, favore legitima ipsi debite, no quiere gravarlos mas que en el quinto; y lo mismo se debe entender proporcionalmente en el tercio, respecto de los ascendientes, ex l. 6. Tau. Y assi no aviendo descendientes, ni ascendientes legitimos, nihil disponit d. text. nec corrigit ius commune aut partitaru; vnde est casus omissus, qui vt talis, remanet sub dispositione iuris comu. per text. in l. *Comodissime*, ff. de liberis, & posthu.

8. ¶ Y segun esta doctrina procede lo q̄ dixo Spino dict. Glos. 2. de elect. sepult. num. 62. videlicet, que si el difunto instituyo por heredero a vn extraño, & nihil ultra disposuit circa sui funeris statum, & formam, hæres tunc institutus tenetur ad sumptus funeris necessarios, attenta Patrię consuetudine, iuxta statum defuncti & eius facultates solvendo ex omni hæreditate, & non de quinto, vel prælegato alteri relicto: lo qual se debe entender, siendo los gastos moderados, y dentro de los terminos de la accion funeraria, segun lo arriba dicho, ex Marten. 20, & Angul. relatis num. 4. Y añade Spino que en este caso podrán los Clerigos de la Parrochia del dicho difunto compeler a dicho heredero a que haga dichos gastos, porque segun derecho comun, onus sepeliendi defunctum incumbit hæredi, seu successori universalis, l. *si quis impediatur*, in fin. & l. *Celsus*, ff. de relig. & sumpt. funer. Pero aviendo hijos, o descendientes legitimos, no ay duda, sino que dicha impensa funeral, con todo lo que incluye, extrahitur in nostro Regno ex solo quinto, entendido dicho quinto, deducto prius æte alieno, como advierten todos los Regnicolas, y es conforme al texto in l. *Subsignatum*, §. *Bona* ff. de verborum signif. Y esto, siue Pater decedat intestatus, siue cõdico testamento; porque en ambos casos procede la razon de lo dispuesto en la ley 30. de Toro, videlicet ne descendentes graventur in suis legitimis ultra quintum.

9. ¶ Entran tambien en este quinto las mandas graciosas, ibi: *La cera, Missas, y gastos del enterramiento se saquen cõ las otras mandas graciosas del quinto de la hazenda del testador, y no del cuerpo*  
de

de la hacienda, aunque el testador mas se lo contrar<sup>o</sup>. con que se con-  
 firma lo que dixe al principio, videlicet, que no es necesario  
 gastar todo el quinto en la impenfa funeral, y que comunmē-  
 te es mucho menos lo que precisamente toca a dicha impen-  
 fa, supuelto, que de dicho quinto an de salir tambien los lega-  
 dos, y mandas graciosas. Y si fuera necesario gastar en dicha  
 impenfa todo el quinto, nihil super esset legatarijs, imo mane-  
 ret omino restricta libera potestas, quæ datur Patri à lege, vt  
 disponat de illo quinto pro anima, atq; etiam inter extraneos.  
 Y lo q̄ dicha ley 30. de Toro dispone en favor de la legitima de  
 dichos hijos, se debe ampliar ratione legis 6. Tauri, vt intelliga-  
 tur etiam respectivè in tertio, quando tantum extant ascen-  
 dentes legitimi: los quales no pueden ser gravados mas que  
 en el tercio, ni la impenfa funeral dispuesta por el testador, ni  
 las mandas graciosas pueden exceder del dicho tercio. Ita Co-  
 var. in cap Raynaldus, § 3. num. 2. de testam. Castil. l. 6. Tau in  
 Glor. El fuero de la tierra Gut. lib. 2. quest. pract. q. 7. Angul. d.  
 l. 13. Glor. 3. num. 2. & plures alij.

10. § Pero demos caso que sea tan poca la hacienda, tantos  
 los hijos, y las deudas, que la quinta parte de los bienes del di-  
 funto, o el tercio respectivè portas alienum, quando tantum  
 extant ascendentes, no sean suficientes para el gasto necessa-  
 rio del entierro con la moderacion, y circunstancias arriba di-  
 chas, certe in hoc casu extrahenda est hæc impenfa ex toto hæ-  
 reditatis corpore ante æs alienum, etiam si diminuat legitimã  
 descendentium, vel ascendentium, ita Covar. & Angul. citati, y  
 mas largamente Gut. d. lib. 2. quest. 72 num. 5. Ni esto es con-  
 tra la ley 30. de Toro, porque como notã todos los interpretes,  
 solamente procede dicha ley en caso que dicho quinto sea sufi-  
 ciente para la impenfa precisa de la accion funeraria arriba ex-  
 plicada, como suele ser comunmente: pero no siendo suficiente,  
 nihil disponit de lex unde est casus omissus, qui remanet sub  
 dispositione iuris communis, y assi se a de estar al derecho co-  
 mun y de las partidas, segun el qual dicha impenfa funeral es  
 privilegiada, & præfertur quibuscumque debitis iuxta d. n. 7.

11. § Y para la practica que en este caso se debe observar,  
 dize doctamente Covar. d. num. 2. que quando el quinto no  
 es suficiente para la impenfa funeral, y para los legados, a de  
 ser preferida dicha impenfa a los legados: Quod ampliã DD.  
 etiam si legata sint pia: nam legata quantumvis pia nunquam  
 iniquant impenfam funeris præciam, & necessariam per text.

in l. Julianus, cū antecedentibus, & consequentibus, ff. de relig. & sumpt. funer. Y en nuestro Reyno, donde aviendo descendietes legata quantumvis pia extrahuntur ex solo quinto, semper intelliguntur de residuo quinti post dictam impensam. Y si para la dicha impensa, entendida con la moderacion arriba dicha, no es bastante el dicho quinto, extrahenda erit hæc ex toto hæc reidatis corpore, etiam ante æs alienum. Y si sacada desta manera, se siguiere perjuycio a la legitima de los hijos, y a los acreedores tangat potius hoc præiudicium filios, quam creditores. Pero si de ninguna manera se pudiere sacar la dicha impensa, sin que pare perjuycio a los dichos acreedores, favore dictæ impensæ patientur hoc præiudicium creditores, quia est privilegia ta omnibus debitis.

12. ¶ Y porque no perdamos de vista la constitucion sinodal, de cuya interpretacion se trata, quando manda; que muriendo vno ab intestato, los Iuezes de Testametos ordenen, y manden lo q̄ se de gastar por su alma, cō tal que no exceda del quinto, la dicha constitucion se conforma con lo dispuesto en la l. 30. de Tor. y procede en su caso, videlicet siendo bastante el dicho quinto para dicha impensa precisa, y necessaria, como suele ser ordinariamente, en el qual caso no quiere que dicha impensa exceda del quinto. Y no dize q̄ se gaste todo el quinto, sino que no excede del dicho quinto, que es cosa muy diversa, & est satis prudenter dictum; porque puede acontecer que de xe el que murio ab intestato, cie mil ducados de hazieda libre, cuyo quinto son veinte mil, cantidad excessiva para la impensa funeral; en el qual caso no es verisimil sea el inteto de la dicha constitucion se gasten todos 200. ducados en dicha impensa, cū id sit immodicum, & sic non necessarium, nec solvendum per text in d. l. & si quis impediatur § Hæc actio, ff. de relig. & sumpt. funer. ibi: Si immodice factum est. Y por la misma razon no se debe presumir; q̄ si el dicho difunto testase, mandaria gastar en la dicha impensa todos dichos veinte mil ducados.

13. ¶ Cōfirmate esto, porque en caso q̄ el difunto no testò, ni determinò la cantidad q̄ se avia de gastar en su sepulchro, o en su entierro, ni la cantidad de Missas, q̄ se avian de dezir por su alma, tunc id erit expendendum intra limites dicti quinti, quod æquum visum fuerit attenta qualitate, & patrimonio difuncti, iuxta terminos actionis funerariæ, de qua in iuribus præallegatis, vt ex Marienz & Angul. dixi nrm. 4. Y es cierto, q̄ en dicho caso puede acontecer; que no sea menester todo el quinto

6.

quinto para vn funeral muy honrado por ser gruesa la hazienda libre, que dexò el difunto. Por el contrario puede tambié acótecer, que sea necesario todo el dicho quinto, vt cōtinget, si el que murió ab intestato, es muy pobre, y dexa muchos hijos, y muchas deudas, en el qual caso apenas alcãçara el quinto para vn funeral muy tasado de vn hombre muy pobre: luego prudẽtemente haze la dicha constitucion en conformarse con la ley 30. de Toro, q̄ procede en caso que sea bastãte el dicho quinto del qual no á de exceder entonces la dicha impensa funeral. Y para que no aya ocasion de exceder, y se tase quanto fuere posible, manda que se tenga atencion a la calidad del difunto, cantidad de hazienda, y necesidad de los herederos, que la àn de aver, vt expressè ibi: Quando, y en que casos? an de mandar, y ordenar los luczes de Testamentos lo que se à de gastar por el que murió ab intestato, y si es menester aya negligencia de parte del heredero? dicam num. 14. & 15.

14. ¶ Quo modocumque extrahatur dicta impensa, no ay duda, sino que en nuestro caso pueden, y deben ser compelidos dichos herederos ab intestato, vt expendãt pro anima defuncti, quod concernit dictam impensam, imo potest iudex etiam laicus illam exequi ex bonis ipsius defuncti, si hæres negligat, vel sit absens nam actio funeraria non patitur moram. Cõstat ex l. si quis sepulchrum §. fin. & ibi DD. cum l. sequenti ff. de relig. & sumpt. funer. l. 12. & ibi Greg. Lop. tit. 13. part. 1. Y aun estãdo en la ley 30. de Toro, en la qual aviendo hijos, o descendientes legitimos, las Missas, cera, y gastos del enterramiento se àn de sacar de solo el quinto, si el padre donò en vida este quinto, y lo entregó, aunq̄ en este caso toca la impensa funeral al donatario del quinto; y no a los hijos, vt latè probat Angul. d. l. 13. Glos. 3. num. 12. & seqq. con todo eso interim, vitãdæ dilationis causa possunt compelli filij, vt solvant dictam impensam. idem Angul. d. l. 13. Glos. 2. num. 24. & in Glos. 3. num. 33. & est text. in l. Qui erat hæres. & ibi Bart. ff. Familia hærci scunda. si bien en este caso les queda a los dichos hijos accion para cobrar del dicho donatario lo q̄ por el gastarõ, argum. text. in d. l. Qui erat hæres, & in l. & si quis impediatur. §. fin. ff. de relig. & sumpt. funer.

15. ¶ Pero no aviendo negligencia de parte del heredero, ni otro impedimento, no la debe executar por si el luez, porq̄ toca, segun derecho, al heredero, siue ex testamẽto, siue ab intestato, y este es quien la à de disponer, y executar. Texto expresso in d. l. Si quis sepulchrum, ver l. Sin autem, ff. de relig. & sumpt. funer.

ibi: *Sin autem de hac re defunctus non caruit, nec illi delegatum est id munus, scriptos heredes ea res contingit si nemo scriptus est, legitimos, vel cognatos quosque suo ordine quo succedunt.* Y no entra el juez ordenando, y disponiendo, sino es in subsidium, en caso que dicho heredero sea negligente, o esté ausente, o no aya heredero. Y este es el sentido de las palabras, que inmediatamente le siguen: ibi: *Prator, vel magistratus ad funus sumptus decernere debet.* Así interpretó estas palabras Greg Lop. d. l. 12. tit. 13. part. 1. verb. *El juzgador* y las concuerda con las antecedentes del texto referido, y según la dicha Glosa, solo en caso que no aya quien cuide del dicho entierro, entra el juez ordenando, y determinando lo que se á de gastar, en que, y de dōde. Y en este mismo sentido se deben interpretar las palabras de la dicha constitucion sinodal, ibi: *Ordenen, y manden lo que se á de gastar por el cal difunto, y en que.* Las quales palabras no son más apretantes para excluir desta dil. oficiō al heredero ab intestato, que son las de la dicha ley *Signis sepulchrum*, ibi: *Prator, vel Magistratus ad funus sumptus decernere debet:* luego así como, no obstante el dicho aprieto, se deben interpretar dichas palabras, en caso que no aya heredero, o sea este negligente, o esté ausente; de la misma manera se deben interpretar en el mismo sentido las palabras referidas de la dicha constitucion sinodal.

16 ¶ Confirmase lo primero, porque si se atiende al precepto de la dicha constitucion, donde está la razon de lo que allí manda, se verá claramente no ser otro su intento, ibi: *Muchas vezes acaeze que algunas personas mueren ab intestato, y sus herederos no quieren gastar por ellos lo que es necesario. Por ende ordenamos, y mandamos, &c.* Ecce quo modo refert suam dispositionem ad casum negligentiae vel voluntatis haeredum. Y esta es la q̄ manda allí iupiar, sin quitarles por esso el derecho, que les toca, caso que quieran cumplir con su obligacion, como de hecho cūplē muchos. Confirmase lo segundo, porque dicha constitucion sinodal videtur lata in subsidium morientium ab intestato ne fraudentur subsidio debito humanitati & suffragiis Ecclesiae y es conforme a lo que dispone la ley 5. tit. 12. lib. 1. Recop. acerca de los entierros de los peregrinos, que muere ab intestato, fuera de sus casas, y patrias, en el q. al caso toca la disposicion del entierro a los juezes en dicha ley señalados. Pero si en la misma ocasion sobreviniera acaso vn hijo del dicho peregrino conocido claramente por tal, y quisiera cu y dar del entierro de su padre, no ay duda, sino que los dichos juezes le dexaran libre la disposicion



disposicion, por que le toca de derecho, y cessa ya la razon de  
cuydar dichos Iuezes in subsidiu: luego lo mismo á de ser en  
nuestro caso no obstante dicha constitucion sinodal.

17 ¶ Confirmale lo tercero; porque supuesto que toca por  
derecho al heredero disponer, y executar el entierro de aquel,  
a quien ereda, como queda probado en el *num* 15. no parece ay  
razon, para privarle deste derecho, estando presente, y dispuel-  
to a ello, ni titulo para que el Iuez de Testamentos le introduz-  
ga, nulla data mora, vel negligentia ex parte illius, ni para que  
teste por el difunto, como aqui se practica, no aviendole dado  
comission para ello el difunto. Mayormente siendo este esti-  
lo sin exemplar en el derecho, porque aunque lo ay, *ratione ius-  
ta, & præcise necessitatis*: assi en el caso referido de los pere-  
grinos, como en otro, que refiere *Carrasco cap. 7. num. 31. ad l. 5.  
tit. 12. lib. 1. Recop.* en el Reyno del Piru, ubi ex laudabili, & pro-  
bata cõsuetudine, iunctis ordinationibus, & præscriptis regijs  
vt ipse testatur, quãdo vno muere abintestato, sin erederos alli,  
y con herederos en España, el Iuez seglar nombrado para este  
efecto, ordena, y dispone el entierro, y Millas, circumspecte ta-  
men, & moderate intra terminos actionis funerariæ, remitiendo  
el resto de los bienes a dichos herederos. at totũ hoc fundatur  
in præcisa necessitate ratione abientie dictorum heredum, cui  
pie tunc providetur: la qual razõ no corre en nuestro caso: pues  
estã presente el heredero, y quiere cõplir sus obligaciones. No  
niego que qualquiera negligencia de parte del heredero bastã-  
te a impedir, o retardar la accion funeraria, serã bastante, vt Iu-  
dex se intromittat, & exequatur; lo qual es conforme al texto  
arriba citado ex l. *Si quis sepulchrum*, verã. *Prætor*, iuncta l. 12 tit. 13  
part. 1. Y por esta razõ es doctrina corriete en el derecho quod  
etiam ante aditam hæreditatem, possunt compelli hæredes, vt  
sepeliant defunctum ex bonis ipsius, text. in d. l. *Quierat hæres*, &  
ibi *Bart. ff familia hæc. s. cõnuda*, y dà la razon *Castillo l. 30. Tauri, n.  
13. Nã quæ celeritatem desiderant, vt sunt funeralia, nõ patiun-  
tur moram, & sic solvi debent etiam ante aditam hæreditatem*:  
Pero que sea tan general la negligencia de los erederos ab in-  
testato en executar la accion funeraria, que sea siempre menes-  
ter, que el Iuez la supla, & per se exequatur, cõ dificultad se pue-  
de probar, & hoc satis sit quanto a lo primero, que en este caso  
es cierto in puncto iuris.

18. ¶ Lo segundo es tambien cierto & habetur l. 36 *Tauri*,  
*hodie io. tit. 4. lib. 5. Recop.* que quando el difunto no testó, de di-  
tamen comissionem ad testandam, quæ effectum non fuit  
sortita, tenetur eius hæredes ab intestato, si nõ sint ex descendē-  
tibus

amp

D

tibus

ribus, vel ascēdētib<sup>9</sup>, disponere de integro quinto pro eius ani-  
ma, ibi: Quando el commissario no fizo testamento, o porque no quiso, o  
por que se murò sin fazerlo, los tales bienes tēgan derechamente a los pa-  
rientes del que le dió el poder, que tēbiesen de heredar sus bienes abinteste-  
tato: los quales en caso que no sean hijos, ni descendientes, o ascendientes legi-  
timos, sean obligados a disponer de la quinta parte de los tales bienes  
por su anima del testador: lo qual, si dentro del año, contādo desde la muer-  
te del testador, no lo cumplieren, mandamos q̄ nuestras justicias les compe-  
lan a ello, ante las quales lo puedan demandar, y pedir, y sea parte para  
ello qualquiera del pueblo. *Hactenus lex, quæ ut bene inquit. Ant. Gom. ibi: Est singularis, cuius decisio non reperitur alibi de iure  
communi, quam vis modus executionis eius possit bene confirmari per  
text. in l. Nulli, Cod. de Episc. & Cleric. ubi habet ut quod legatum piū  
per testatorem relictum debet exequi intra annū modo, & forma, de qua  
ibi, & potest peti à Iudice per quemlibet de populo.*

19. ¶ Y procede dicha ley tātum in casu speciali ibi expres-  
so videlicet quando datus est commissarius ad testandum, & is  
nihil dispoluit. Coustat ex ipsius verbis & notant ibi Regni-  
colæ: *Castillo num. 2. & ibi Ant. Gom. Tello Fernan. num. 4. Angul. d.  
l. 13. Glos. 4. num. 5. Gutt. lib. 2. quest. pract. q. 46.* Y aun en este ca-  
so no procede su dispolicion, aviēdo herederos necessarios, ibi:  
los quales no siendo hijos, descendientes, o ascendientes legitimos. Y es la  
razon, segun dichos Authores porque no teniendo efecto la di-  
cha comission de testar, favore legitima his debita, *ex l. 6. Taur.  
& l. 3. ut 13 p. 6.* noluit lex gravare eos, quibus debetur; preser-  
tim cum omnia bona defuncti ab intestato, nō de tracto tertio,  
aut quinto, sint descendentium & ascendentium legitima ut di-  
cam num. 24 Y asi solamente grava en dicho quinto a los here-  
deros trasversales, quia nihil præsumitur eorum legitima, sed  
testator, si libere testamentum fecisset poterat de omnibus suis  
bonis disponere. Y este gravamen descendit duntaxat ab hac  
lege, & est pia eius provisio pro anima defuncti, ne privetur re-  
medijs spiritualibus propter malitiam, negligentiam, aut etiam  
impotentiam dicti commissarij nolentis, aut non potentis tunc  
declarare piam præsumptā defuncti voluntatem, qui eo animo  
dedit comissionem, ut sua anima præferretur in aliquo suis  
hæredibus, ita *Ant. Gom. d. l. 36. num. 2. Castill. ibidem, & cetera. Quoad  
istam Glessam, Angulo dicta Glos. 4. num. 6.*

20. ¶ Y es cierto que quando el difunto dió comission para  
testar, presumit lex fuisse eius voluntatem, quod sua anima præ-  
ferretur in aliquo venientibus ab intestato. Y en esto se funda  
la ley 32 de Toro, quando dispone que en dicho caso pueda el có-  
missario mandar distribuir por el anima del dicho difunto la  
quinta

quinta parte de sus bienes, que montaren, despues de pagadas las deudas, y que el remaniente sea para sus herederos, que vbiere de aver sus bienes ab intestato. Y con lo dispuesto en esta ley se presume aver querido conformar dicho difunto, quando nombrò comissario, q testasse por el, *ita Gutt. d. q 46.* Y aunque dicho comissario no está obligado en caso que aya herederos, à mādado distribuir todo el quinto de los bienes de dicho difunto por su alma: nam *lex tantum permissivè loquitur ibi: puedan quod verbum non importat necessitatem, sed liberā volūtatē vt hic notant DD.* y es termino muy diverso del q vltima ley 36. quando grava a los herederos transverales, *ibi: sean obligados a disponer.* At si *commissarius vtens facultate sibi tradita, iubeat distribui totum quintum pro anima defuncti, vt potest, tã obligados quedan los vnos herederos, como los otros.* Y aunque es de parecer *Tello Fern. d. l. 32 num. 10.* a quien siguen otros, que lo dispuesto en esta ley, se debe declarar por la ley 36. q exceptua a los descendientes, y ascendientes legitimos, y que *alsi, his extantibus,* no puede el dicho comissario disponer del dicho quinto en perjuicio de ellos, lo cōtrario es mas probable, y mas comū y lo defienden *Ant. Gom. l. 37. Tan. a quien siguen Marien. l. 10. tit. 4 lib. 5 Recop. Glos. 4. num. 3. & 4. Angul. d. l. 13. Glos. 4. num. 6.* Y la razón es, nam dicta *lex generaliter loquitur, nec distinguit vt iur venientes ab intestato sint hæredes necessarii, vel collaterales, ni ay razón para que nosotros distingamos, ni para que lo dispuesto en la ley 32. deba limitarse, y declararse por la ley 36. supuesto, que dichas leyes proceden en casos muy diversos, ex quibus non fit illatio.* Y consta: porque la ley 36. procede en caso, que el difunto murió ab intestato, porque no tubo efecto el poder que diò para testar, y así no ay titulo para gravar en el quinto a los descendientes, o ascendientes legitimos: pero la ley 32. procede en caso que no murió ab intestato: pues tubo efecto el poder para testar, y así como pudo el dicho difunto, si testasse, gravar en dicho quinto a sus descendientes, o ascendientes legitimos, de la misma manera podrá gravarlos el comissario eius nomine pues no cõta estarle esto prohibido: mayormente que quien en este caso los grava, es el dicho difunto per *commissarium,* porque el testamento del dicho comissario es testamento del dicho difunto, *argum. text. in l. vnum ex familia. ff. de legat. 2. quod probat Marien. d. Glos. 4. num. 4. & l. 3. tit. 4 lib. 5. Recopilat. Glos. 1. num. 1 & 5.*

21 ¶ Pero bolviendo a la presumpta voluntad del difunto, dicha presumpcion es conforme al texto in cap. *Cum tibi, vbi Innocent. de testam.* Y aunque la presumpcion, con que procede allí

dicho texto es mas general, videlicet quoad omnia bona defuncti, y así la limita aqui nuestra ley a solo el quinto, no ay duda sino que dicha presumpcion se funda in commissione data ad testandum; quod bene pōderat *Gutt. d. q. 46*. Y se debe notar para lo q̄ dire después en el num. 29. Ya este proposito nota dos cosas *Angul. d. Glos. 4. num. 5, & 6.* Lo primero, que aunque segun la doctrina de *Innoc. in d. cap. Cum tibi, de testam.* comunmete recibida *secundum la sonem in l. Captatorias, num. 12. C. de testam. milit.* quando vno dà poder a otro para que teste por el, se presume ser su voluntad, quod omnia bona sua in pauperes, vel pias causas expendantur, nuestra ley 32 y 36. teniēdo atencion a lo dispuesto en otras leyes en favor de los herederos ab intestato, refriengen esta presumpcion a solo el quinto. Y porque aun desta manera viene a ser esta presumpcion en perjuicio de dichos herederos, la limita mas la ley 36 no queriendo proceda su disposicion en el caso proprio de dicha ley en los descendientes, ni ascendientes legitimos. Lo segundo que nota Angulo, es, que aunque la ley 32. de Toro, habeat pro constanti cum, qui dedit commissionem, eo animo dedit ut sua anima praeferretur in aliquo suis heredibus, con todo eso vt interpretatur lex hāc fuisse defuncti voluntatem, imo vt talis voluntas sit efficax, & mandetur executioni, pide por condicion necessaria que sea declarada por el dicho comissario, & sic eo declarante, interpretatur lex fuisse defuncti voluntatem, vt venientes ab intestato, etiam si sint filij & haeredes necessarii graventer in eo, quod comissarius declaravit, modo id nō excedat quintum. Pero si el dicho comissario no declaró la voluntad del tal difunto, porque no testó por el, tunc aviendo descendientes, o ascendientes legitimos nihil interpretatur lex, & sic non est mandanda executioni voluntas praesumpta defuncti, vt potē inefficax: Y aunque aviendo herederos transversales, non videretur ea voluntas exequenda, eo quod sola voluntas praesumpta defuncti ab intestato nihil tunc operatur contra ipsius haeredes; con todo esso la ley 36. pie providens animae defuncti, eam interpretatur, & exequitur, tātū in praerudiciū transversalium, quos tunc gravat, iubēdo, vt disponāt de integro quinto pro anima ipsius defuncti ab intestato.

22 ¶ Acerca de la qual disposicion, es de impertācia la nota de *Matic. l. 10. tit. 4. lib. 5. Recop. Glos. 5. & in Glos. 6. n. 1.* Videlicet haeredes legitimos transversales, qui in hoc casu succedunt ab intestato, esse per hanc legem subrogatos loco dicti comissarii volentis, aut nō potentis tunc testari, & disponere de quinta parte bonorum defuncti pro eius anima, prout poterant vt in tute datae commissionis; y parece lo dá a entender dicha ley:

pues

pues no dize sean obligados a gastar dicha quinta parte por el alma de dicho difunto, sino sean obligados a disponer: quod verbum a guic dictos hãeres esse subrogatos loco dicti commiss. xij. & sic posse disponer. Y el poder disponer arguye cierto genero de potestad sobre dicho quinto, virtute cuius pueden señalar determinadamente en q cosas se aya de gastar, y distribuir dicho quinto, sin que nadie le pueda impedir esta potestad: quod est maxime notandum procedendis num. 32. Itaque aunque dichos erederos transverlaies sean deudores del dicho quinto, tienen tambien vezes de commissarios: pues les toca la disposicion, y distribuciõ de dicho quinto, como si lo fueran, quia dicta lex 36. quod iure facere poterat commissarius, videlicet disponere de quinta parte bonorum defuncti pro eius anima si intra tempus à iure statutum non fecit, habet profecto, en quanto mãda que tenga efecto, & committit disponendum, & distribuendum transverfalibus qui ab intestato successori sunt, para que señalen, y ordenen en que cosas se aya de distribuir dicho quinto. Y dà facultad a dichos erederos, vt exequantur dispositione suam intra annum à die mortis testatoris computandum, vt expresse ibi. Y pasado el año mãda que las justicias compelan a dichos erederos, vt exequantur. Y puede el Iuez seglar compelerlos en este caso, no solo a instancia de qualquiera del pueblo, vt expresse ibi, sino tambien de oficio, nemine petente, vt multis probat Ant. Gorn. de l. 36 Tauri num. 2. vers. Secundo quaro a quien sigue Mauenz. d. l. 10. Glos. 8. num. 2. imo favore pãe causã potest tunc iudex exequi, negligente hãerede, idem Mauenz. d. num. 2. Y lo mismo puede hazer el Iuez Ecclesiastico ad pãeventionem, porque este caso est mixti fori, Castillo de S. l. 36. Tauri, verbo vnestras justicias, Tell. Fernand. ibi num. 5. Mauenz. d. l. 10. Glos. 7. & communis. Y a este caso se extiende tambien la constitucion Sinodal arriba referida supuesto q dicho quinto ex d. lege est debitum. Pero el compeler dicho Iuez Ecclesiastico a dichos herederos, y el executar in calu videlicet negligentiã, vel noluntatis eorũ, iuxta dicenda num. 31. & 32. a de ser dentro de los terminos de la dicha ley, y consiguientemente en caso que dicho difunto aya dado poder para testar, vt dixi num. 21. Y que dichos erederos non sint ex descendentibus, & ascendentibus legitimis, vt dixi num. 19. & repetam num. 23. 24. & 25. y que ayan sido negligentes en cumplir lo que les toca, vt in num. 31. Porque nuestra constitucion Sinodal es en todo conforme a derecho, y no dispone nada contra dichas leyes q son justissimas, sino intra eorum terminos, vt get subsidarie executionem, con que è dicho ya lo que en este caso parece cierto in puncto iuris.

23. ¶ La dificultad està, quando quis decelsit in testatus, nullo dato commissario; vtrum in hoc casu teneãtur eius hãeres ab intestato distribuere pro eius anima quintam bonorum partem possint que ad id cõpelli. Et quidem si eiusmodi hãeres sint necessarij V. g. ex

pous E desce

descendentibus, vel ascendentibus legitimis, certum omninò exillimo, non teneri expendere integrum quintum, nec posse ad id compelli per iudicem Ecclesiasticum, vel laicalem, sed solum teneri ad sumptus funeris necessarios, iuxta dicta num. 1. & seqq. Y la razon, a mi ver, es concluyente; nam cum tota obligatio expèdendi integrum quintum pro anima defuncti ab intestato descèdat ex dicta l. 36. Tauri, y la que se pudiera conijetura pro isto casu, sit per illationem ex dicta lege, cuius decisio est ita singularis, ut non reperiat in alibi de iure communi, ut notat sibi Ant. Gom. num. 1. certè talis obligatio nõ debet excedere terminos illius legis, sed debet intelligi, & interpretari cum restrictionibus, & modificationis illius, y no de otra manera. At dicta lex, etiam in casu speciali, in quo procedit eius dispositio, videlicet quando datus est commissarius ad testandum, & is nihil disposuit, semper excipit ab onere expendendi integrum quintum descendentes, & ascendentes legitimos, ut expresse ibi: luego tambien àn de ser exceptuados quando defunctus decèdit intestatus, nullo assignato comissario. Ni es verisimil, que debiendo ser exceptuados in casu proprio, & speciali in quo principaliter procedit dispositio dictæ legis, no ayàn tambien de ser exceptuados in casu improprio, en el qual, si se à de poner a los herederos ab intestato, obligacion de gastar todo el quinto por el alma de dicho difunto, à de ser argumento dictæ legis, y cõforme a lo allí dispuesto, y dètro de sus terminos.

24 ¶ Confirmalle esto, porque no ay razon, ni texto, para obligar en este caso a los descendientes, o ascendientes legitimos en la misma forma q a los transversales, ni ay Author, q les obligue, y los Autores referidos supone como cosa cierta no estår obligados, y Roxas que obligò en dicho caso a los transversales, exceptuò a los dichos descendientes, y ascendientes in epistome success. cap. 3. y lo mismo Spino Glos 2. de elect. sepultura, num. 5. & ita dicent Tello Fern. d. l. 36. num. 4. Angul d. Glos 4. num. 3. Y ay razon, y texto para exceptuar a dichos descendientes, y ascendientes, lo vno, porq la misma ley 36. que es el fundamento, donde finalmente se à de recurrir para introducir esta obligacion, expressemente los exceptua, & merito, porque como en los padres para con los hijos, & vice versa en los hijos para con los padres està generalmete mas viva la piedad, y amor, pie credèdù est eos necessaria iuxta defuncti statum, & honorem distributuros, sin q ser menester obligarlos, ni determinar la cantidad, que necessariamete deben gastar, como haze la dicha ley con los herederos transversales, de cuyo amor, y piedad sia menos. Lo otro, porque ab intestato *Omnia bona defuncti, non detracto tertii, aut quinto, sunt descendentium, & ascendentium legitima. ut probant Segura in l. Cohered. §. Cum filia. num. 33 ff de vulgari, & puilari. Tello Fern. d. l. 36. Tauri, num. 4. Roxas de cap. 3. n. 6. Matten. d. l. 10. Glos. 4. n. 2. & 4.* y dån la razõ Tello, y Matten. porq aunq

aunq le es permitido al dicho difunto disponer en vida, o en muerte del quinto de sus bienes en perjuicio de sus descendientes, y del tercio en perjuicio de los ascendientes, tamen ex quo non disposuit, totam substantiam suam videtur eis tacite reliquisse, & sic tota cedit in eorum legitimam, cum nulla lege sit cautum, quod auferatur tunc ab eis aliqua pars alteri applicanda.

25. § De aqui se infiere, que exceptuado expressamente dicha ley a dichos descendientes, y ascendientes no puede compelerlos el Juez Ecclesiastico, vt expédant integrum quintum pro anima ipsius defuncti, en la manera q puede cõpeler a los erederos transvertales, y assi la practica, que de poco tiempo a esta parte aya procurado introducir algunos Juezes de Testamentos, se debe reformar, y ajustar con lo dispuesto en dicha ley. Ni tiene bastante fundamento esta practica en la dicha constitucion sinodal, quæ indistincte, & generaliter loquitur, & sic limitanda, & referenda sunt eius verba tantum ad casum habilem, videlicet en caso, que sea menester dicho quinto para la impensa funeral, de la manera que explique en el num 11 & sequentib. o en caso que sea debido el dicho quinto, porque no dexò el difunto descendientes, ni ascendientes, y diò comision para testar, quæ non fuit sortita effectum. Y no es nuevo en el derecho, que hablando vna ley generaliter, & indistincte, limitentur, & referantur eius verba tantum ad casum habilem; quod in specie l. 11. de 4. lib. 5. Recopil. nota Matien. Glos. 3. num. 6. y explicò Angul l. 13. saepe allegata. Glos. 4. num. 6. Y es cõforme al texto in l. 1. Cod. de sacrosanct. Eccles. ubi generaliter, & indistincte dicitur, quod quis habeat liberam testandi facultatem, & nihilominus se limita etia generalidad, vt referatur tantummodo ad casum habilem. Ni se puede entender de otra manera dicha constitucion secus; contradiceret expresse d. l. 36. Tauri, lo qual no se puede presumir, si cado, como es, ley justissima, y conforme a lo que justissimamente disponen otras leyes en favor de las legitimas debidas a los descendientes, y ascendientes legitimos, quorum favore valet statutum restringens potestatem relinquendi etiam pro anima, quavis Pater sit ditissimus, vt multis probat Angul. d. Glos. 4. num. 1.

26. § Y por si acaso alguno dixere q se debe tolerar dicha practica, no obstante dicha ley, por la costumbre generalmente introducida; que parece a derogado lo dispuesto en dicha ley: cõtra est, q la dicha practica no a sido generalmente recibida de manera q aya introducido costumbre, quæ habeat vim legis, porque casi todos la cõtra dicen, y aya contradicho desde de sus principios, juzgando se les hace agravio en quitarles el quinto; que les cõcede la dicha ley. Y si algunos pocos se conforman con dicha practica, no es spontaneamente, ni entendiendo q estã obligados en conciencia, sino por miedo de las censuras, y otras vejaciones magnimomenti, o porque no tienen

con que pleytear, o temen serán mayores los gastos del pleyto, que lo que monta el dicho quinto. Y quien dize que dicha practica está generalmente recibida per actus spontaneos introductes consuetudinem, lo debia probar: pues las señales mas son de lo contrario: Y para introducir costumbre quæ habeat vim legis, non sufficiunt actus facti per vim, vel gravem, & in iuriosum metû, qualis in hoc casu est metus ex communicationis, vt probat Bart. in l. 2. Cod. Quæ sit longa consuetudo. Y es la razón, segun Suarez de legib. lib. 7. cap. 12. num. 14. Porque la fuerça, y el miedo impiden el consentimiento spontaneo, que es menester para introducir costumbre, quæ habeat vim legis. Y mas siendo esta costumbre de pocos: pues la mayor parte del Pueblo no observa la dicha practica, y para que obligue vna costumbre y tenga fuerça de ley, demas de ser voluntaria en su introducion, debet observari a maiori parte communicatis vt notant DD. in d. l. 2. C. Quæ sit longa consuetudo. Y no se quiere ignorar que la mayor parte del Pueblo no se quiere ajuntar a dicha practica, y que quando los Juezes de Testamentos encuentran resistencia, por regular se llebe el pleyto a las Audiencias por via de fuerça, se componen con la parte por mucho menos que el quinto, y aya se contentan con lo mismo a que estaba precisamente obligado el heredero ab intestato, por razon de la impenia funera: quo ego sapius observavi. Y parece que el componerle en estos casos es por entender, que en dichas Audiencias se â de eillar a lo dispuesto en dicha ley 36. de Toro, quæ hodie est invidiæ observantia. Ni se atrevera nadie a dezir incontinentendo, vel iudicando, que dicha ley, quanto al exceptuar a dichos descendientes, y ascendientes, está oy derogada por dicha constitución sinodal: luego se debe entender, e interpretar dicha constitucion muy de otra manera que se practica.

27 ¶ Mas dificultad tiene, quando los herederos ab intestato son transversales. Roxas d. cap. 3. num. 6. Et seqq. es de parecer que dichos herederos están obligados a gastar por el alma del difunto ab intestato la quinta parte de sus bienes, y que pueden ser a ello compelidos. Lo mismo tiene Spino d. Glos. 2. de elect. sepult. num. 52. aunque con limitacion, videlicet, donde vbiere costumbre. Fundase lo primero Roxas en la costumbre, quam dicit esse generaliter receptam. Lo segundo, porque esta parece aver sido la voluntad del dicho difunto, del qual se debe piadosamente creer tubo mas atencion a su alma, q̄ no a sus herederos, mayormente no siendo necessarios. Y si vbiere podido hazer testamento, sine dubio reliquisset pro sua anima saltem quidam bonorum partem. Et confirmatur. Porque sin duda tiene esta opinion mucho fundamento en la ley 36. de Toro, la qual, aunque habla en caso que el difunto dexò poder para testar, y no se usò del dicho poder, con todo eso lo dispuesto en dicha ley, quanto al quedar



gravados los herederos transversales, potest ex eadem ratione trahi ad casum, in quo defunctus decisset intestatus nullo dato committario, porque tambien le presume en dicho caso aver sido la voluntad de dicho difunto, quod sua anima esset prelatata in illo quinto suis heredibus transversalibus venientibus ab intestato.

28. ¶ Fecor hanc opinionem esse probabilem, y segun ella proceden los Iuezes Ecclesiasticos, quando compelen a dichos herederos ve expendant integram quintam pro anima defuncti, y lo mismo facen hazer los Iuezes legiales ad preventionem. Pero debese advertir que estando en dicha opinion, la disposicion, y distribucion del dicho quinto toca principalmente a dichos herederos, & tantu subsidiarie ad iudicem Ecclesiasticum, de la misma manera, que toca al heredero ab intestato la disposicion, y distribucion del quinto a q es obligado por la ley 36. de Toro in casu proprio illius legis. Quare todo quanto se dixere despues en los num. 32. & seqq. acerca de la distribucion deste quinto, por cuya mano a de correr, y dentro de quanto tiempo se a de distribuir, y quando puede, y debe entrar el Iuez, compeliendo, y aun executando, tiene tambien lugar en el quinto, q segun esta opinion, es debido ex presumpta defuncti voluntate. Y la razon es, porque la obligacion de gastar dicho quinto por el alma de dicho difunto, videtur introducta argum. legis 36. Tauri, & ad insar illius, como extencion della, y assi a de ser en la misma forma, y dentro de los terminos de la dicha ley, y no de otra manera.

29. ¶ Nihilominus quavis dicta opinio sit probabilis, mas probable es la contraria, quam communiter defendunt Regnicolæ, y en particular Ant. Gom. d. l. 36. num. 2. Castill. ibidem, vers. del testador, Teil. Ferrnium. 3. Angulo d. l. 13. Glos. 4. num. 5. Gurr. d. quest. 46 Carrasco dict. cap. 7. num. 9. Y es la razon, porque en dicho caso no ay fundamento para poner tal obligacion a dichos herederos, ni la costumbre, que alega Roxas, haze fuerça: pues no consta della, antes la niegan expresamente los Authores referidos. Y a estar generalmente recibida, no la pusieran en duda tan graves Authores. Y quanto a la presumpta voluntad del difunto, tan poco consta della. Ni es generalmete cierto, que si dicho difunto testasse, mandaria distribuir todo el quinto en obras pias: pues consta ser muy pocos los q assi lo hazen teniendo parientes. Ni se debe presumir aver querido otra cosa, nisi quod servetur ius commune, & quod venientes ab intestato habeant bona sua, quibus tacite videtur reliquisse, iuxta text. in l. conficiuntur ff. de iure Codicill. & quod expendant pro sua anima quod decuerit, iuxta ipsius defuncti qualitatem, & quantitatem bonorum. Y mas que aviendo muerto el susodicho nullo relicto committario, qui pro ipso testetur, no ay fundamento para presumir aver sido su voluntad, quod sua anima preferatur in illo quinto suis heredibus, porq el fundamento para dicha presuption

es la comission para testar, *vt probavi num. 21. Recolantur ibi dicta.*  
Ni aunque se presumiera aver sido esta su voluntad por lo general,  
*videlicet quod quisque presumitur voluisse preferri suam animam heredibus*  
*ab intestato,* podrã ser compelidos dichos herederos transversales a gas-  
tar dicho quinto pro eius anima, assi como no pueden ser cõ pelidos  
los herederos necesarios, porque faltando dicha comission para tes-  
tar, dicha presumpcion no es eficaz, *ut ve debeat mandari executio-*  
*ni:* Cõ que è respondido a los fundametos de Roxas, y dado la razõ  
porque lo dispuesto en la ley 36. de *Tare non potest trahi ad casum, in quo*  
*defunctus decessit intestatus, nullo dato commissario,* y declarado ultima-  
mente en que casos tiene obligacion el heredero ab intestato a gas-  
tar todo el quinto, q̄ heredõ, o parte del, por el alma del difunto, que  
es el primer punto que propuse.

30. § Vengo al segundo punto, para cuya resolucion supongo;  
que segun derecho toca al Obispo *favore animarum,* hazer cumplir  
las ultimas voluntades *preferunt prius* de los difuntos, imo, & exequi  
*in casu negligentia, vel voluntatis executorum,* *ff. de iur. in cap. Nos qui-*  
*dem, & in cap. si heredes, & cap. Tuanos de testam. & ibi omnes DD. textus*  
*etiam in l. Nulli. C. de Episc. & Cler. cum concordant. & habetur iure Re-*  
*gio l. 5. & 7. tit. 10. part. 6. & ibi Greg. Lop. atque etiam in l. 1. verbo ere-*  
*deros, & verbo En la verdad de estos.* Y aunque dichos textos no hablã  
expresamente en el caso de nuestra ley, sino referuntur *ad executores*  
*testamentorum,* y la ley 7 citada, que extiende esto al heredero, habla d̄  
el heredero *ex testamento,* notabien a nuestro intento *Tell. Fern. d. 436*  
*Tauri num. 5* que como corre la misma razon en el caso de la dicha  
ley, *nemp̄ idem favor animarum,* lo dispuesto en dichos textos respec-  
to de los executores testamentarios, procede igualmente en el ere-  
dero, qui *ex dispositione dicta legis tenetur distribuere totum quin-*  
*tum pro anima defuncti ab intestato,* y assi puede el Obispo en dicho  
caso compeler a dicho heredero a que cõ effeeto gaste por el alma del  
difunto lo que segun derecho tiene obligacion, y executar de officio  
sino lo hiziere. Y lo mismo puede hazer el juez leglar *ad preventio-*  
*nem ex hac l. ibi Nuestras justicias, & ex l. hereditas. ff. de petit. heredit. nam*  
*hic casus est mixti fori, iuxta notata num. 22. & est ten. in Auth. de*  
*Ecclesiast. tit. 8. Siquis autem adificationem, & ibi Ang. etus collat. 9. Abbas,*  
*& Barbat colum. 1. Covar. in cap. si here. de testam. num. 23. con otros, q̄*  
*citã dicho num. 22.*

31. § Pero como adverti d. n. & num. 15. hazer cumplir las volu-  
tades ultimas de los difuntos, y compeler a los herederos a que gas-  
ten por las almas de los susodichos lo que por derecho deben, imo,  
& exequi, no les toca a dichos juezes, nisi tantum subsidiarie, *in casu*  
*videlicet negligentia, & voluntatis dictorum heredum, & quando morte,*  
*aut impedimento executorum, voluntates ultima defunctorum non sunt*  
*per*

per iudicia ad effectum: lo qual prueban manifestamente los textos arriba citados, & ibi omnes DD. y lo expreso la ley 7. tit. 10. part. 6. ibi si ellos fueren negligentes. Y es tan cierta esta doctrina; que como advierte Greg. Lop. d. l. 7. verb. Eraderos. & prin in l. 1. verb. en la verdad de los, etiam nullo executore nominato, executio competit hæredi, etiam in ijs, quæ ad pias causas pertinent, nec devolvitur ad Episcopum, vel Iudicem laicum ius exequendi, nisi in casu negligentiz, vel voluntatis, aut impedimenti dicti hæredis, menos en algunos casos, q̄ exceptua el derecho, y manda que desde luego toque la execençió al Obispo, escluso hærede, vt quando legatum est relictum pro alimentis pauperum, vel pro redemptione captivorum, per text. in Auth. de Eccles. tit. 6. Siquis autem pro redempt. captiv. & in l. Nulli, Cod. de Episc. & Cleric. Pero fuera de dichos casos, como el eredere representa la persona del difunto; imo dicitur eadem persona cum illo, secundum Ancharanum, cap. 3. de testam. num. 3. eo quod in ipsum transcunt omnia iura, & actiones, & bona defuncti, principaliter spectat ad ipsum hæredem implere eius voluntatem etiam præsumptam, & ad Episcopum solú subsidiarie, in defectum videlicet dicti hæredis: quod etiã tradit Covar. in d. cap. Nos quidem, de testam. num. 8. & Mattien. l. 14. tit. 14. lib. 3. Recop. Glos. 1. num. 59. Et est res in iure certa.

32 ¶ De aqui se infiere la resolucion deste segundo punto, en el qual digo, que en los casos, en que los eraderos ab intestato estã obligados a gastar todo el quinto, o parte del por el alma del difunto, la disposicion, y distribucion no á de correr por mano del Iuez de testamentos en la forma, que aqui se á comenzado a practicar, sino q̄ se debe dexar a dichos eraderos, para que ellos determinen, y señale las cosas, en q̄ dicho quinto se á de distribuir, y gastar: pues a ellos toca principalmente la dicha disposicion, y al Obispo tantum subsidiarie. Y esto no parece admite duda en el caso de la ley 26. de Toro, vbi expresse dicitur disponendum esse hoc quintum per dictos hæredes, ibi, los quales sean obligados a disponer de la quinta parte de sus bienes. Y haze a este proposito lo que notè en el num. 22. en Mattien d. l. 13. tit. 4. lib. 5. Recop. Glos. 5. & 6. videlicet hæredes legitimos transversales esse in hoc casu subrogatos loco commissarij, vt ex necessitate disponant intra annum de illo quinto pro anima defuncti, sicut poterat libere disponere commissarius intra tẽpus a iure statutum. Y este derecho de disponer dentro del año, que aqui les dá dicha ley, no se lo puede quitar el Iuez Ecclesiastico, como tampoco puede quitar el commissario el derecho de testar, y disponer de dicho quinto dentro del termino legal. Y assi no puede entrar desde luego dicho Iuez, disponiendo de dicho quinto nulla data negligentia, voluntate, vel impedimẽto hæredis. Y no se entienda ser negligentes dichos eraderos, quanto al efecto de poder ser compelidos, & vt ius exequendi devolvatur ad

Judicium Ecclesiasticum, vel secularem, hasta pasado el año, que se a  
de computara die mortis testatoris, quod in specie dictae legis 36. 7. auri  
notatur Carpius, Provillos que fue venerabilis obispado de Sevilla, de  
excur. & commiss. Testam. lib. v. cap. 2. & non 34. Y dõta de la quinta ley,  
ibid. qual, si dentro del año, contando desde la muerte del Testador, no lo cum  
plieren, mandamos que nuestras justicias les compelan a ello. *ba sup. d. m.*  
33. 1. ¶ Y el no dar lugar dicha ley a que dichos herederos sean cõ  
pelidos hasta pasado dicho año, es por que la obligacion de disponer  
de dicho quinto, tiene de termino todo vn año, vel ex hæc lege, vel  
ex voluntate presumptra defuncti, pro vti interpretatur dicta lex, que  
tunc subrogat dictos herederos loco commissarij, *ve supra dixit Ma  
rien*, y les proroga el termino, intra quem debent adimplere, & exe  
cuti commissionem suam. Y es disposicion especial en este caso, por  
que, aunque segun derecho comun, ad implenda legata pia in testa  
mento contenta assignentur à iure sex menses à die inñuntationis tes  
tamenti, *per textum Authen. de Ecclesiast. §. Si autem heres coib. l. 9.* Y asi  
puede el iure Ecclesiastico cogere herederos, vel executores in vtra  
dictum tempus implerent; q. ad libris mandis implere noluerint, *trã  
fertur in Episcopum eius exequendi, ut tradit Curvarra l. cap. 3. de  
testam. num. 5. Abbas, & communis. per textum dictos, Si autem heres, & in  
§. Si quis autem, vers. Si autem qui hoc facere, en nuestro caso de pñe o  
tra cosa la ley 36. de Toro, en quod dicti herederos subrogantur loco  
commissarij, y los terminos del commissario no se regulan por el di  
cho texto, ni otros, que habian con los herederos en testamento pro  
curadores testamentarios, *vt expresse Castilla l. 33. Traor. vers. Item ad pñe  
ficio, sino por especiales leyes, y en nuestro caso por la dicha ley 36. d.*  
34. ¶ Confirrase esto, porque asi como no puede el iure co  
pelir al commissario, *vt testatur, & disponat de illo quinto ante repua  
n in testatum, sic non potest compellere dictos herederos, vel subro  
gantur loco commissarij, *ve ante terminum hac lege prefixum, qñ  
ponant de illo quinto pro anima defuncti ab intestato, por que aiqñ  
non tambien executores, la obligacion de executar, y rñ por de tera  
ello compelidos, à de ser dentro de los terminos de dicha ley. Y asi  
se aser este caso, como si vn testador determinase la muerte de sí, *vel ab  
hæcra el tiempo, dentro del qual quiere de cumplir su testamento.  
Quamvis enim hoc tempus si longius, quam aliis consuetum est a iure, ser  
uandum est, nec potest heres compelli, *ut ante dictum tempus implere Curvarra  
l. cap. 3. de testam. & communis. di. antes de cumplirse dicho termino, de  
boluier ad Episcopum eius exequendi, *vt cum multis tradit & ponit in spe  
culo testamenti. Gl. 2. 8. num. 4. *ul. obis termino obsequio ius. Y d. 33.***  
35. ¶ Confirrase esto mas, porque aunque por la ley 33. de Toro,  
sit commissario prefixum tempus, intra quod debet face re testa  
mentum, quo transacto, statim expirat eius commissio, con todo  
esto,****

esto, si á testamento aliter sic provisum & præfixatum: maius, vel minus  
 vel minus tempus, illud est omnino servandum, non obstante dicta  
 lege, *ut multis probat Marten. l. 7. tit. 4. lib. 5. Recop. Glos. 2. num. 3.* Y es la  
 razón, quia sicut datur testatori libera testandi facultas, sic etiã appo-  
 nendi modum, conditionem, & tempus: lo. qual no repugna al dere-  
 cho, & voluntas testatoris, quæ iuri non repugnat, servanda est, *ar-  
 gum. text. in l. statu liberos, §. Si quis heredi, ff. de statu lib. & ita docent Castill  
 dict. l. 33. Tauri, Glos. 1. & ibi Art. Gom. num. 2. Tell. Fernand. num. etiam 2.*  
 Y esta parece ser en nuestro caso la voluntad del testador, prove inter-  
 pretatur dicta lex 36.

36 ¶ Pero demos caso, que no obstante que dicho heredero ha-  
 beat ex hac lege annum integrum ad disponendum, & exequendum,  
 pñeda el Iuez Ecclesiastico *favore annuarum*, a breviar este termino  
 por ser dicho quinto legado pio pro anima defuncti, & sic possit co-  
 gere heredé per césuram Ecclesiasticam, vel per interdictum admi-  
 nistracionis bonorum defuncti, vt intra sex, vel quinque meases, dis-  
 ponat, & exequatur; de aqui no se sigue, quod possit tunc se intro-  
 mittere, & exequi, de la manera, que practican algunos Iuzces  
 de testamentos; porque no ay fundaméto para dicha practica, antes  
 del dicho derecho se colige todo lo contrario, vt constat ex iuribus  
 præ allegatis. Y porque individuemos mas la materia, lo primero,  
 quando datur à iure annus integer ad exequendum, eo quod tes-  
 tator nullum præfixit terminum executioni, vt in hoc casu devolvat-  
 tur ad Episcopum ius exequendi, requiritur transcurtus anni cum vna  
 monicione, *per text. in cap. 3. de testam. & ibi Abb. & communis.* Sufficit  
 autem tunc monitio illa generalis, quæ hodie fit ab Episcopis per  
 constitutiones sinodales, *per tradita à Gregor. Lop. l. 6. tit. 10. part. 6.  
 vers. Lomas aia, y nota el Abad d. cap. 3. de testam. num. 11. & in cap. Si  
 heredes, eo. tit. num. 6.* que aunque segun dicho *Authent. de Eccles. tit. 6.  
 Si autem heres, collat. 9.* ad implenda legata pia in testamento contéca  
 assignentur à iure sex meates à die insinuationis testamenti, y assi  
 puede en este caso el Iuez Ecclesiastico cogere heredé, vel executo-  
 rem, vt intra dictum tempus impleant, hoc debet intelligi quoad so-  
 lutionem faciendam, non quoad faciendam devolutionem: quod  
 etiam tenet *Spino d. Glos. 28. num. 39.* alios referens. Lo segundo, para  
 que en el caso del dicho §. *Si autem herens,* transferatur in Episcopum  
 ius exequendi, etiam ante annum, no basta vna monicion, sino son  
 menester dos; *iuxta textum in d. Authent. §. Si quis autem, vers. Si autem,  
 qui hoc facere: quod notant ibi omnes DD. & præterea Abb. d. cap. 3.  
 de testam. & ibi Covarrub. num. 5.*

37 ¶ Y esta es sin duda la practica, que se pebe guardar, segun de-  
 recho, vt ius exequendi transferatur ante annum ad Iudicem Eccle-  
 siasticum, en los casos q̄ dicho Iuez puede abreviar el termino, y bien

se ve quan contraria a esta practica, y a sus fundamentos es la que en esta Ciudad aya procurado introducir algunos Luezes de Testamentos, pues en muriendo a alguno ab intestato, statim se intromittunt, & executur, ante quam heredes sit negligens, vel nolit, aut non possit implere, y esto, nulla monitione praemissa: Para lo qual no le dá facultad la dicha constitucion, que es prudentissima, & deducta ex visceribus iuris, y assi no se á de tomar a bulto, segun la exterior corteza de sus palabras, sino interpretar segun derecho: pues no es su intento quitar a nadie el derecho, que le toca, segun las leyes, sino vrger executionem intra terminos obligationis, & iuris vniuersiusque. Ni se debe, ni puede presumir, que aviendo dado ambos derechos la forma con q se á de proceder en esta materia, y determinado, en que casos se debuelbe al luez el derecho de executar, mande la dicha constitucion, que se atropelle aqui todo. *Alius ergo est sensus legitimus dictae constitutionis;* con que è dado fin a este Segundo Punto.

38. ¶ Quanto al tercero, vix superst aliquid dicendum, y de lo dicho hasta aqui se collige bastantemente qual sea el sentido legitimo de la dicha constitucion sinodal, y en que casos puede, y debe obrar conforme a ella el luez de testamentos: Y recopilando aqui lo que acerca deste Punto està esparcido por todo este informe, concluyo q el intèro de la dicha constitucion no es otro sino instruir a sus luezes de lo que en semejantes casos deben hazer conforme a derecho, y mandarles, quod vrgeant executionem eorum, qua necessario praestanda sunt á heredibus, ab intestato, assi quãto a lo que toca a la impensa funeral iuxta. dicta *num. 25. usque ad 27.* como en lo que toca a la disposicion, y distribucion del quinto en los casos, en que dichos herederos estàn obligados a disponer á en favor del alma del difunto ab intestato, segun queda dicho a n. 18. usque ad finem. Ni la dicha constitucion dá aqui nueva forma contra lo dispuesto en las leyes, y textos citados, ni altera su disposicion, que es justissima, imò cum dicta constitutio sit lata ab inferiori, non potest corrigere ius commune canonicum, sed debet iuxta illud limitari, & interpretari, y assi dentro de los terminos de los dichos textos, y leyes, y no de otra manera, vrget subsidarie executionem, vt fuse dictum est. Y assi el ordenar, y mandar dichos luezes lo que se á de gastar por el difunto ab intestato, y en que, segun dize dicha constitucion se debe entender en la forma arriba dicha, videlicet data negligentia, nolentate, vel impedimento heredis vt dictum est. Ni obsta la generalidad con que parece habla la dicha constitucion; nam vt bene probat *Bertachinus in repert. lib. V. & ostendimus supra num. 25.* verba indefinite, & generaliter prolata intelliguntur in casu possibili, & restringuntur ad habilitatem; con que è respondido ultimamente a los tres puntos principales propuestos.

39. ¶ Pero para mayor confirmacion de todo lo dicho, quiero honrar este parecer con las Aprobaciones de algunos doctissimos, y gravissimos Catedraticos de la Vniversidad de Salamanca, con quien se comunicó, y sienten lo mismo, cuyas firmas tengo en mi poder: Las Aprobaciones son las siguientes.

**APROBACION DEL SEÑOR DOCTOR IVAN RODRIGUEZ**  
*Armenteros Catedratico de Prima de Canones de Salamanca.*

**E** visto el caso, que se consultó, y la resolucion que a el dà el P. Iuan Zamorano, y està muy docta, y gravemente discurrido, y las doctrinas muy bien ponderadas, y en terminos de la duda, y assi en todo me conformo con su parecer, y lo firmé en Salamanca, y Junio 27. de 654.

*Doct. Iuan Rodriguez Armenteros.*  
*Catedratico de Prima de Canones.*

Aproba.

*Aprobación del señor Lic. D. Francisco de Puga, y Feijóo Cathedrático de Decretos.*

**E** visto este Discurso del P. Iuan Zamorano de la Compañia de Iesus, sobre la Exposicion, è inteligencia de la constitucion sinodal, que se propone en la frente deste Papel, y la que se dá en el mesmo, me parece muy cóforme a derecho, y segun ella se debe practicar dicha cóstitucion. Las doctinas en que se funda el autor, son muy individuales del punto, y aplicadas muy docramente. Conformome en todo con su parecer. Esto sientto, salvo, &c. Salamanca, Julio 8. de 1654.

*Lic. Don Francisco de Puga, y Feijóo.  
Cathedrático de Decretos.*

*Aprobacion del señor Doñ. Joseph Fernandez de Retes Cathedrático de Vísperas de Leyes.*

**S**oy del parecer destes señores, y sientto que la inteligencia, que dá a esta Sinodal el P. Iuan Zamorano es muy cóforme a buenos principios, y que se debe seguir, mayormente no aviendo hecho la costumbre legitimamente prescripta contrario derecho, y me conformo con el Discurso de su Pateridad. Salvo, &c. Salamanca a 6. de Agosto de 1654.

*Doñ. Joseph Fernandez de Retes.  
Cathedrático de Vísperas de leyes.*

*Aprobacion del señor Lic. Don Joseph Antonio de Cuevas, y Zuñiga, Cathedrático de Vísperas de Sexto, y Collegial del insigne Collegio mayor de Cuenca.*

**E** visto este Papel, y lo que el P. Iuan Zamorano discurre, y funda sobre la propuesta referida, y me parece muy cóforme a derecho, y ajustado a doctinas corrientes, y assi en todo me conformo cō su parecer, y lo firmé en Salamanca en este Collegio mayor del Obispo de Cuenca mi señor. Abril 19. de 1655.

*Lic. Don Joseph Antonio de Cuevas, y Zuñiga.  
Cathedrático de Vísperas de Leyes de Sexto.*

Al P. Pedro de Fonseca de la Comp. de Jesus, Ambialo de  
 P. Juan Zamorano de la Comp. de Jesus con mil  
 Saludes

Apróbase el Señor D. Francisco de Puga, Fiscal de la Real Audiencia de Quito.

Este es el dictamen del Sr. Juan Zamorano de la Compañía de Jesús, sobre  
 la exposición e inteligencia de la constitución sinodal, para que propona en  
 la corte de este Papa, la parte de lo que se dice, me parece muy conforme  
 a derecho, según ella se debe practicar en dicha constitución, las doctrinas  
 que se funda en razón muy verdadera del punto, y que se debe muy doc  
 tamente conformar en todo con lo que se dice en el punto, salvo, &c. Salvo  
 ca, Julio 2 de 1725.

El Sr. Don Francisco de Puga, Fiscal.  
 Catedrático de Quito.

Apróbase el Señor D. José Fernández de Rivero, Catedrático de Filosofía.

Apróbase el Señor D. José Fernández de Rivero, Catedrático de Filosofía.  
 ca, Julio 1 de 1725.

Oy del parecer de los señores letrados y señores que la inteligencia que da este Sr.  
 Juan Zamorano es muy conforme a buenas doctrinas, y que se  
 debe seguir, mayormente no siendo hecho la costumbre legítimamente  
 puestas contra derecho, y no conforme con el dictamen de la Real  
 Audiencia, &c. Salvo, &c. de Agosto de 1725.

Don José Fernández de Rivero,  
 Catedrático de Filosofía de Quito.

Apróbase el Señor D. Don José Antonio de Cuevas y Zuñiga, Catedrático  
 de Filosofía de Quito, y Colegio del Espíritu Santo, Colegio mayor de Quito.

Apróbase el Señor D. Don José Antonio de Cuevas y Zuñiga, Catedrático  
 de Filosofía de Quito, y Colegio del Espíritu Santo, Colegio mayor de Quito.

Este es el dictamen del Sr. Juan Zamorano de la Compañía de Jesús, sobre  
 la exposición e inteligencia de la constitución sinodal, para que propona en  
 la corte de este Papa, la parte de lo que se dice, me parece muy conforme  
 a derecho, según ella se debe practicar en dicha constitución, las doctrinas  
 que se funda en razón muy verdadera del punto, y que se debe muy doc  
 tamente conformar en todo con lo que se dice en el punto, salvo, &c. Salvo  
 ca, Julio 2 de 1725.

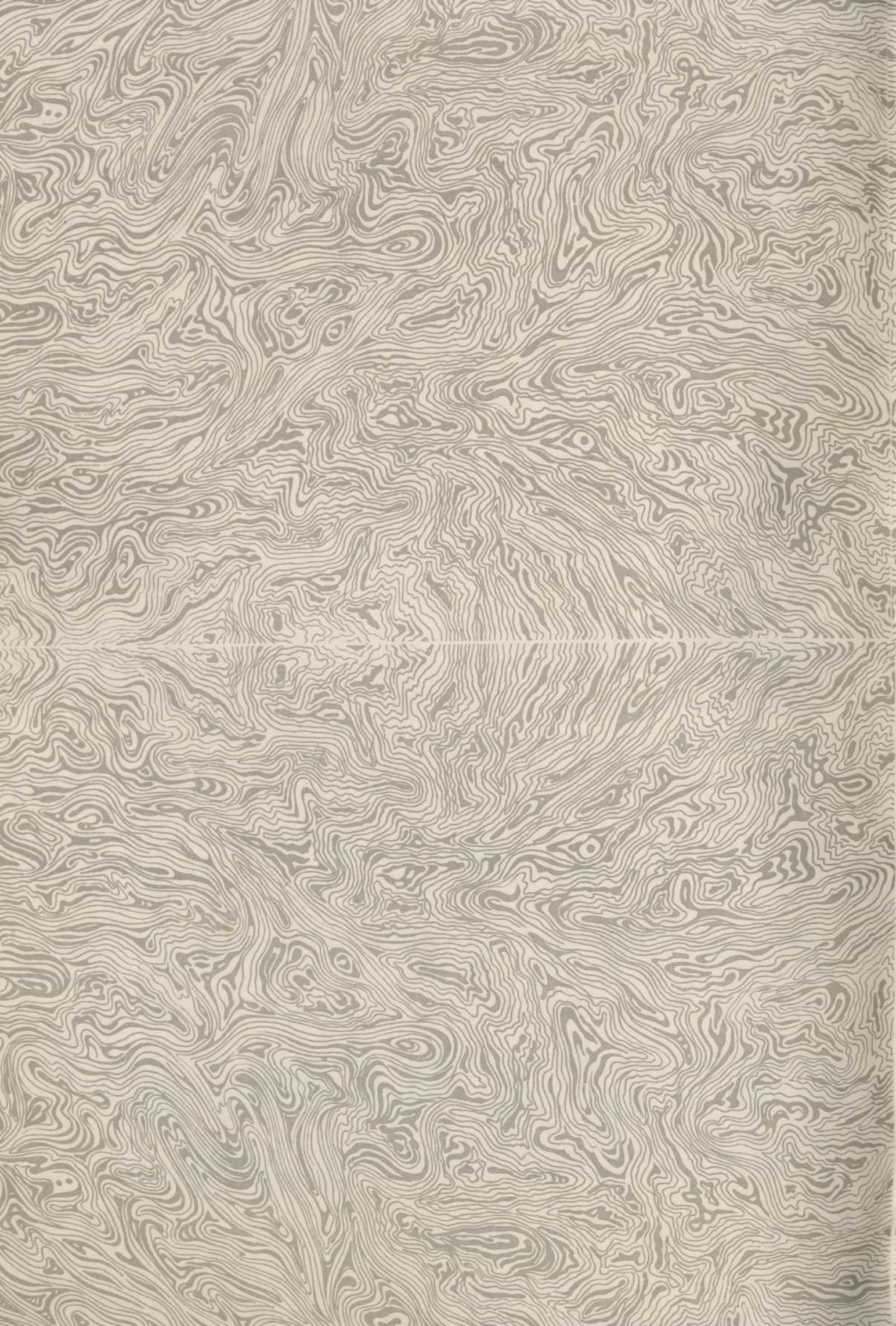
El Sr. Don José Antonio de Cuevas y Zuñiga,  
 Catedrático de Filosofía de Quito.



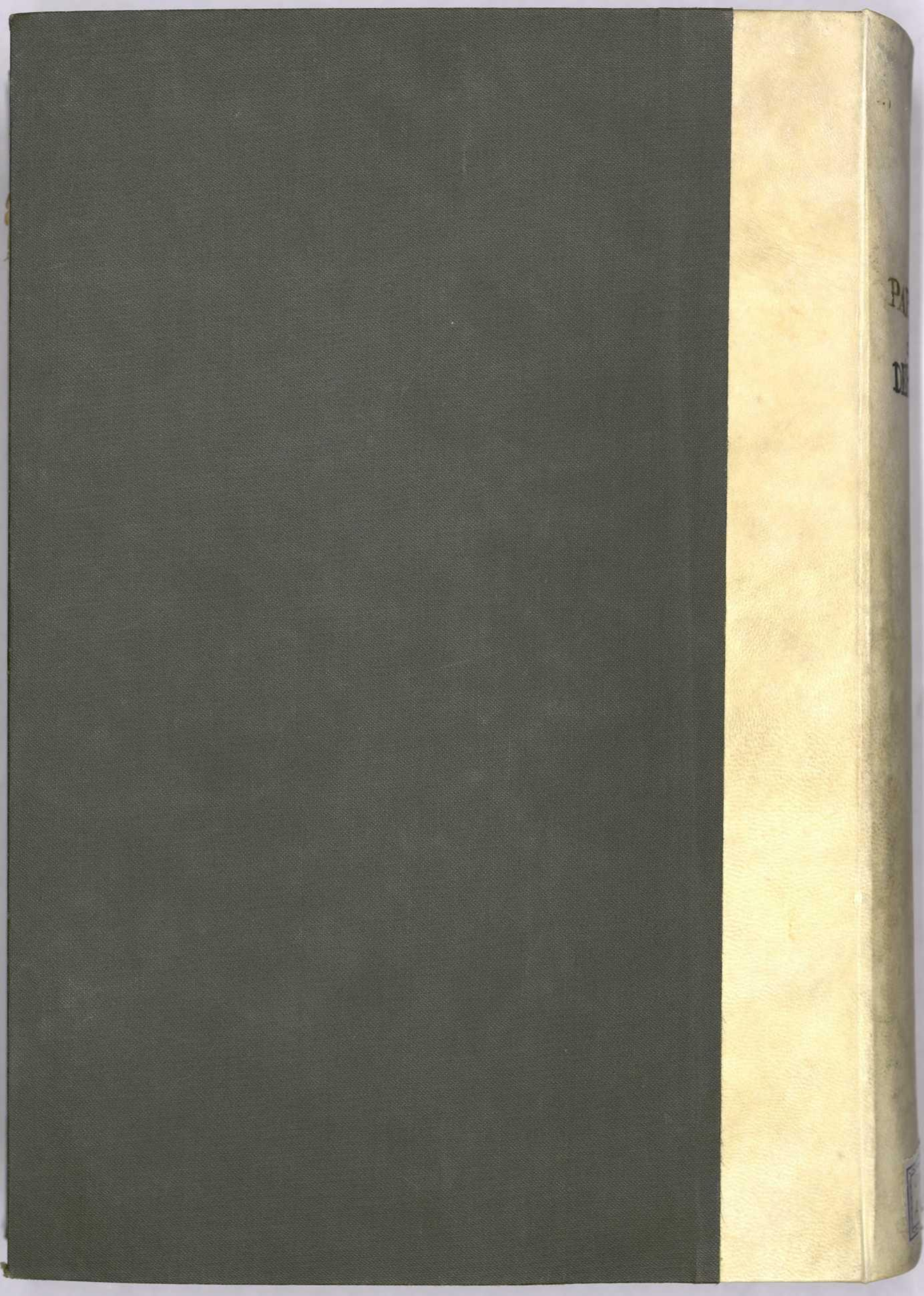












PAPELES  
de  
DERECHO

Caja  
A-42