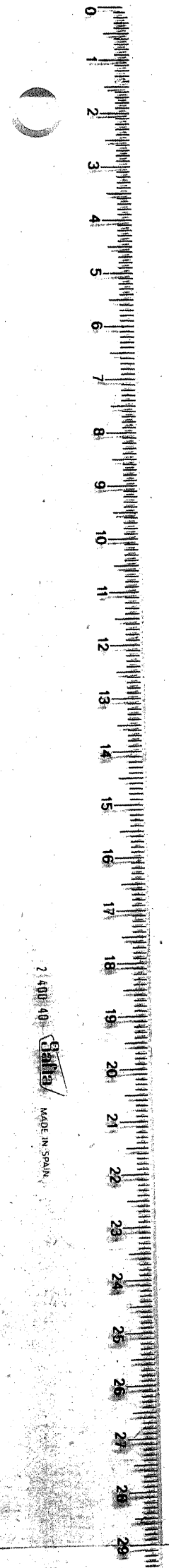


Biblioteca Universitaria
CRA...
Sala A
Estante 9
Tabla
Número 101



San Comunes y posibles por su etad entra

*
 Ito suma mendo Imug. Los frutos de Ventas de las
 El Millero de las de sus cosas y de los que se han de
 menar y sus matrines. No solo que en algunas de las
 de los de las matrines. No con similitud de las de las matrines.
 matrines. No con similitud de las de las matrines.
 matrines. No con similitud de las de las matrines.
 matrines. No con similitud de las de las matrines.
 matrines. No con similitud de las de las matrines.

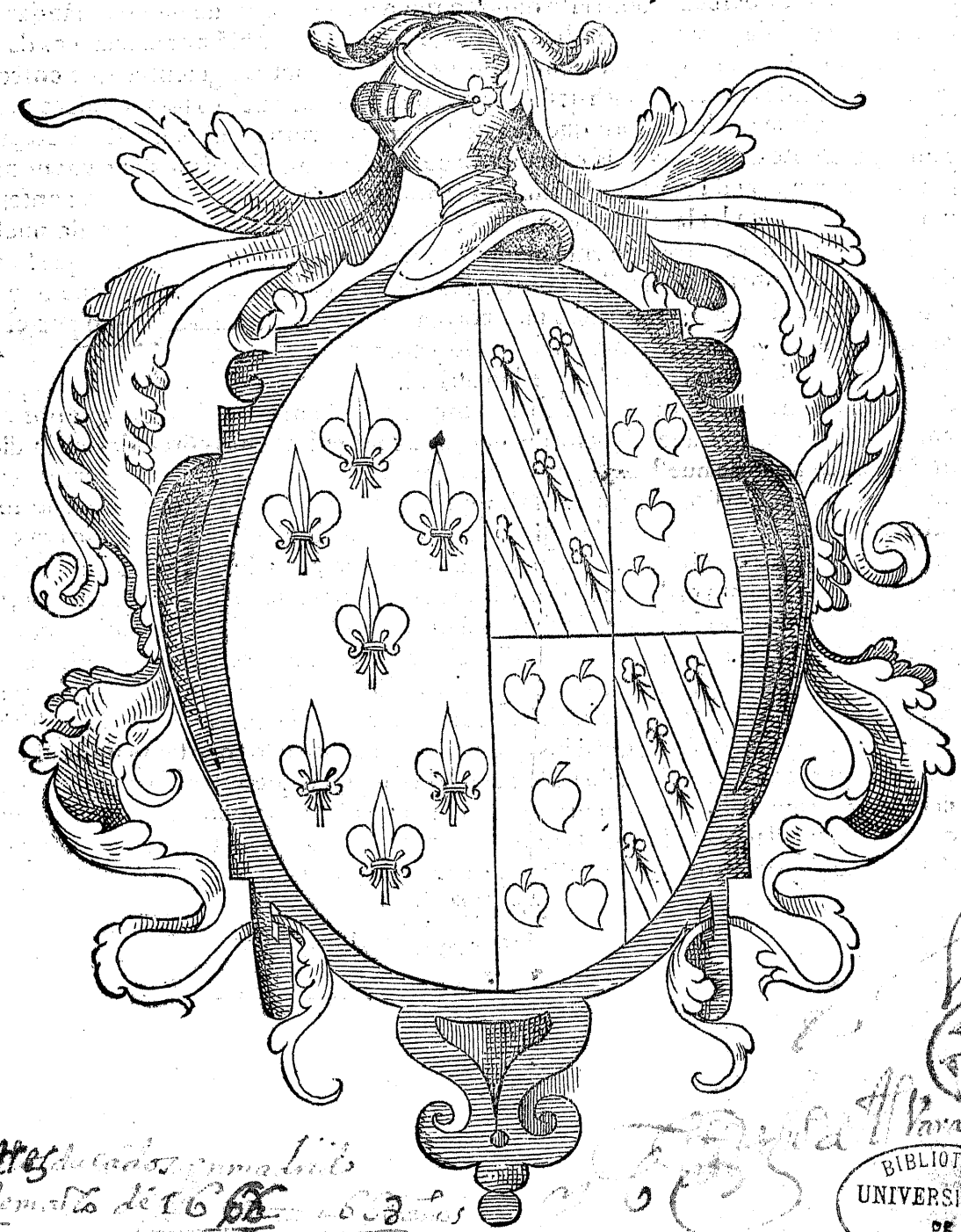
* +
 Los susos de las matrines
 matrines. No con similitud de las de las matrines.
 matrines. No con similitud de las de las matrines.
 matrines. No con similitud de las de las matrines.
 matrines. No con similitud de las de las matrines.
 matrines. No con similitud de las de las matrines.

Los susos de las matrines
 matrines. No con similitud de las de las matrines.
 matrines. No con similitud de las de las matrines.
 matrines. No con similitud de las de las matrines.
 matrines. No con similitud de las de las matrines.
 matrines. No con similitud de las de las matrines.

*
 El Vice gancia de expensu. tract. fin.
 Coningali de quetu. et Al nri ene
 matrines. No con similitud de las de las matrines.
 matrines. No con similitud de las de las matrines.
 matrines. No con similitud de las de las matrines.
 matrines. No con similitud de las de las matrines.

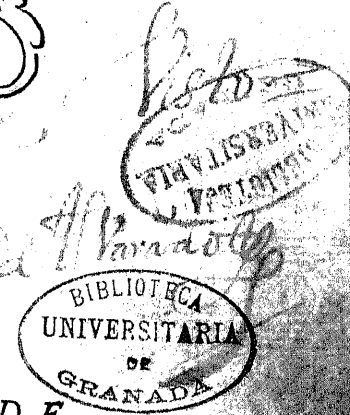
*El dho dño Garcia indico tracta
 de conyugal acquito. n.º 64 que expresa
 mente que lo veamos. Jho.º de Vera
 y o demas que en el dho dño dñe en el dño
 de quisiere de sus dños capitales de ellos de
 otros quales quier dños que los perden en todo
 y viene de ganancia de sus dños en I
 14. glos. dñ. dñ. dñ. dñ. dñ. dñ. dñ.*

TRACTATUS DE PARTITIONIBUS bonorum communium inter maritum & uxorem & filios ac hæredes eorum. Et fructibus diuidendis tam hæditatum quam bonorum maioratus inter successores & prædecesores vxores & hæredes eorum, in quo etiam multa de collationibus, & rationibus faciendis inter tutores & curatores minorum & hæredes eorum & damnis & interesse pupillo præstandis ob pecuniam pupillarem in emptione prædiorum non collocatam suis locis opportune traduntur admodum utilis & practicabilis,



*Costos de cada una de las
 a 2 de marzo de 1666*

AUCTORE ANTONIO AYERVE DE
Ayora Regalis auditorij Granatensis Aduocato.
 Cum priuilegio Regali.





OR quanto por parte de vos el licenciado Ayerue de Ayora abogado en la nuestra audiencia de Granada nos a sido fecha relacion diciendo que vos auades compuesto vn libro y tratado de particiones muy vtil y necesario en estos nuestros reynos, el qual os auia costado mucho estudio y trauajo de muchos años a esta parte, suplicandonos os mãdassemos dar licencia para lo poder imprimir y priuilegio por tiempo de veinte años, o que sobre ello proueyesemos como la nuestra merced fuere, lo qual visto por los del nuestro consejo, y como por su mandado se hizo en el dicho libro la diligencia que la premagtica por nos fecha sobre ello dispone, fue acordado que deuiamos mandar dar esta nuestra cedula para vos en la dicha razon, e yo tuuelo por biẽ, por la qual vos damos licencia y facultad, para que por tiempo de diez años primeros siguientes que corren y se quentan desde el dia dela data della vos o la persona que vuestro poder ouiere, podais imprimir y vender el dicho libro que de suso se haze mención en estos nuestros Reynos, y por la presente damos licencia y facultad a qualquier impressor de los que vos nombrares para que por esta vez le pueda imprimir por el original que en el nuestro consejo se vio, que van rubricadas las planas y firmado al fin de Miguel de Ondarça çauala nuestro escriuano de camara de los que en el nuestro consejo residen, y con que antes que se venda lo traygays ante los del nuestro consejo juntamente con el original para que se vea si la dicha impressio es conforme a el, o traygays en publica forma en como por el corrector nombrado por nuestro mandado se vio y corrigio la dicha impressio con el original y se imprimio conforme a el, y quedan asy mismo impressas las erratas por el apuntas por cada vn libro de los que asy fueren impressos y se ostasse el precio que por cada volumen ouieredes de auer, so pena de incurrir e caer en las penas cõtenidas en la dicha premagtica y leyes de nuestros reynos, y mandamos que durante el dicho tiempo persona alguna sin vuestra licencia no pueda imprimirlo ni venderlo, so pena que el que lo imprimiere y vendiere ay an perdido y pierda todos y qualesquier libros y moldes que del tuuiere y vendiere en estos nuestros reynos, e incurra en pena de cinquenta mil maravedis, la tercia parte para el denunciador, y la otra tercia parte para la nuestra camara, y la otra tercia parte para el juez que lo sentenciare, y mandamos a los del nuestro consejo Presidente e oydores de las nuestras audiencias, alcaldes y alguaziles de la nuestra casa y corte y chancillerias, y a todos los corregidores asistentes gouernadores alcaldes mayores y ordinarios y otros juezes y justicias qualesquier de todas las ciudades villas y lugares de nuestros reynos y señorios, asy los que agora son como a los que seran de aqui adelante, que os guarden y complan esta nuestra cedula y merced que asy vos hazemos, y cõtra el tenor y forma dello no vayan ni passen en manera alguna, so pena de la nuestra merced y de diez mil maravedis para la nuestra camara, Fecha en sant Lorenzo a. xxij, dias del mes de Septiẽbre de mil y quiniẽtos y ochenta y quatro años.

Yo El Rey.

Por mandado de su Magestad,
Antonio de Eraõ

ILLVSTRISSIMO AC GENEROSISSIMO
MO. D. D. FERNANDO NIÑO AC GVEVARA
in Granatensi prætorio Præsidi meritißimo. Licenciatus
Antonius Ayerue ab Ayora in eodem prætori mini
mus causarum patronus. S.



Vantæ temeritatis ac effrenatæ audaciæ fuerit, illustrissime ac generosissime Præsul, homini tam rudis ingenij paruiq; consilij, coram tantis viris tantaq; iuris prudentia (vt his temporibus Hispania nostra abundare noscitur) suas ignorantias & errores ostendere, oreq; proprio hoc in opusculo profiteri: velut sacrilegium ac nefas esset non agnoscere. Sed considerans q; nullus tam vtilis tractatus aut liber inueniatur, q; non aliquid utilitatis habeat nec tam vtilis cui detractores deficiant: (cum & Virgilio poetarum principi & Homero non defuerunt, Horatio teste: qui aliquando Homerum dormitasse testatur:) hanc rem aggredi dubitanti mihi persuasi. Et cum maior pars mortaliũ in hoc prorruperit, vt nemini parcat siue bene siue male scripserit: nouum non erit si aduersum me parum eruditum & imparem huius operis detractores insurgat, quorum sermones libenter sinimus præterfluere: dummodo sciant cuncti authorem notari non posse de furto alieni operis vel laboris, sed de emendatione aliquorum errorum qui hætenus expliciti nõ fuere: vt ex discursu ipsius operis apparerit. Cum igitur Illustrissime ac clarissime Præsul hoc periculum animo meo perpẽderem, & huius mei opusculi paruitatem: & nominis atq; animi tui magnitudinem: sub tuũ præsidium cõfugere decreui, illudq; tuo fœlicissimo nomini dedicare. Suscipe igitur clemētissime Præsul hoc opusculum quod magnitudini tuæ humiliter dedicamus, quod si solita clemencia tua concesseris, non solum iniustos sed etiam iustos lectorum morsus euadere tanto Principe defensore putamus. Vale.

CARMINA AVTHORIS in inuocationem diuini auxiliij.



Qui perpetua mundum ratione gubernas
Perpetuum summumq; bonū qui cuncta creasti
Cūcta q; sanctificas per te quoq; & omnia viuūt
Suntq; petunt: per te radiantia lumina cœli
Ordine perpetuo cœlo firmata refulgent:
Tu quoq; qui tollis mundi peccata redemptor
Cuius in æternum sanctum ac laudabile nomen
Semper erit semperq; fuit semperq; manebit.
Da mihi virtutem iustum discernere possim,
Veraq; ab incertis valeam distinguere semper:
Luce quoq; extincta duc nos quotendimus alti
Ætheris in lucem quæ in te sine fine manebit.

LEGES IVRIS COMMVNIS ET REGII

quæ nouiter aut notabiliter declarantur.



Ex cū quæritur. C. de inoff. test. prima part. c. 3. nu. 8. fo. 12.
L. 2. in prin ff. de collatio. bonor. 1. par. c. 3. nu. 11. fo. 13.
L. plerunq; ff. de iure dotio, & taxatur Anto. Gome. qui
perperam eum intellegit. 1. part. c. 3. nu. 12. fo. 13.
L. ea demum. C. de colla. 1. part. c. 3. nu. 13. fo. 14. & ratio de
cidendi illius legis assignatur.
L. 2. §. de illis. ff. de collatio. bonorum nouiter & subtiliter intelligitur. 1.
part. c. 3. nu. 22. fo. 18.
Authen. quod locum. C. de collatio. 1. part. cap. 3. nu. 23. fo. 19.
L. illud. C. de collatio. 1. part. cap. 3. nu. 24. fo. 20.
L. etiam. §. ex causa. ff. de mino. 1. part. c. 3. nu. 32. fol. 23.
L. rationes. C. de probatio. 1. part. cap. 5. nu. 13. fo. 38.
L. res in dotem. ff. de iur. doti. 1. part. cap. 7. nu. 13. fo. 50.
L. bonorum appellatione. ff. de verbo signifi. 1. par. cap. 7. nu. 24. fo. 52.
L. diuisione. ff. solut. matri. 1. part. cap. 9. nu. 12. fo. 69.
L. liber captus. C. de capti. 2. part. q. 17. nu. 43. fo. 91.
L. vxori meæ. ff. de usufruct. lega. 2. part. q. 21. nu. 56. fo. 95.
Authen. nouissima. C. de inoffi. testa. 2. part. q. 21. nu. 60. fol. 96.
L. si. C. de usufruct. 2. part. q. 24. nu. 72. & 73. fo. 99.
L. si quis seruum. §. si. & l. cum autem pars bonorum. ff. de legat. 2. 2. part.
q. 31. n. 13. per totum vbi utilis illatio fit. fol. 105.
L. cum queritur & authen. vnde si parens. C. de inoffi. testam. 2. part. q.
34. nu. 29. fo. 111.
L. Paulus per procuratorem. ff. de acqui. here. 3. p. q. 4. n. 10. fo. 124.
L. maioribus. C. communia vtriusq; iudi. bellissime & nouiter declara-
tur. 3. part. q. 6. nu. 13. fo. 126.
L. cum putarem. ff. fami. hercif. 3. part. q. 7. n. 16. fo. 126.
L. si familia herciscunda. C. fami. hercif. 3. p. q. 9. n. 19. fo. 128.
L. cum pater. §. euctis. ff. de legat. 2. 3. part. q. 9. n. 23. fo. 129.
L. 2. C. quādo & quib. quarta pars debe. lib. 10. 3. p. q. 11. n. 26. & 27. fo. 131.
L. incerti. C. fami. hercif. 3. p. q. 12. nu. 27. fo. 134.
L. si is qui. ff. de testa. 3. part. q. 24. nu. 70. fol. 146.
L. quod si nollit. §. restitutio. ff. de mino. 3. par. q. 25. n. 76. fo. 147

EX IVRE REGIO

L. 10. titu. 4. lib. 3. for. cap. 11. nu. 3. fo. 64.
L. 46. Taur. cap. 10. nu. 3. fo. 72.
L. 30. Taur. 2. part. q. 6. nu. 12. fo. 79.
L. 30. Tau. alio modo declaratur. q. 10. nu. 21. fo. 82.
L. 17. Tau. declaratur de qua donatione propter nuptias loquatur. 2. p.
q. 13. nu. 20. fo. 87.

- L. 22. Taur. 2. part. q. 14. nu. 30. & 31. fol. 88.
 L. 9. titul. delas mandas lib. 3. fori. 2. part. q. 34. n. 24. & 25. fol. 109.
 L. 18. Tauri. 2. part. q. 34. fol. 109.
 L. 53. Tauri. q. 40. nu. 43. fo. 116.
 L. 27. Tauri. 2. part. q. 42. nu. 51. fo. 119.
 L. 24. alio modo declaratur. 2. part. q. 43. nu. 53. fo. 120.
 L. 7. titulo delas labores y particiones lib. 3. fori. 3. quæst. 3. n. 7. fol. 123.
 L. final titulo. 3. lib. 3. fori. 3. part. q. 12. nu. 33. fo. 133.
 L. 25. Taur. 3. pat. q. 27. nu. 86. fol. 150.
 Pragmatica de Madrid quæ loquitur de dotibus moderandis latissime.
 3. part. q. 27. explicatur.
 L. 1. 3. & vltima titu. 3. lib. 3. fori. 3. part. q. 28. fo. 158.

ERRATA.

Fol. Pag. col.	Pro.	Lege.	Fol. Pag. col.	Pro.	Lege.
fo. 1. pag. 1. col. 2.	niter	inter	fol. 59. pag. 2. col. 2.	ad vehit	ad vehi
fo. 2. pag. 2. col. 1.	castri	castre,	fol. 59. pag. 1. col. 2.	indisio	iudicio
fo. 6. pag. 2. col. 1.	estuyere	estuuicre.	fol. 59. pag. 2. col. 2.	imputari	imputare
fo. 6. pag. 2. col. 1.	podia	podria.	fol. 62. pag. 1. col. 1.	y no de la	y no a la
fol. 8. pag. 1. col. 2.	que	quas	fol. 63. pag. 1. col. 1.	quod	qui
fol. 8. pag. 1. col. 2.	predesuncti	predesuncti	fol. 65. pag. 2. col. 2.	vltimo	vltimo
fol. 9. pag. 1. col. 2.	audientia	aduentitia	fol. 66. pag. 2. col. 1.	cum	cum
fol. 9. pag. 2. col. 2.	conuenirenrer	conuenirentur	fol. 67. pag. 2. col. 2.	dsl	del
fol. 11. pag. 1. col. 1.	g.	quod	fol. 67. pag. 2. col. 2.	hasta	hasta
fol. 12. pag. 1. col. 1.	solo o los dos	solo hixiere o losdos	fol. 68. pag. 2. col. 2.	i rsi	nisi
fol. 15. pag. 1. col. 1.	acquiritu	acquiritur	fol. 69. pag. 1. col. 2.	solum	solum
fol. 15. pag. 1. col. 1.	necessarium	necessarium	fol. 70. pag. 1. col. 2.	efectus	effectus
fol. 15. pag. 2. col. 2.	illa	illæ	fol. 71. pag. 2. col. 2.	in glosa	glosa
fol. 16. pag. 1. col. 2.	g.	quod	fol. 72. pag. 1. col. 1.	al mitad	la mitad
fol. 17. pag. 1. col. 1.	posterit	poterit,	fol. 72. pag. 1. col. 2.	per ea	per eam
fol. 2. pag. 2. col. 2.	aur	aut	fol. 72. pag. 2. col. 1.	S. si deres	S. si heres
fol. 20. pag. 2. col. 2.	intet	inter	fol. 73. pag. 1. col. 2.	& ibi scribentes	ibi scribentes
fol. 21. pag. 1. col. 2.	pen.	penul.			
fol. 22. pag. 2. col. 2.	factus	factas			
fol. 23. pag. 1. col. 2.	oprecios	aprecios			
fo. 24. pag. 2. col. 1.	notat	notant			
fo. 24. pag. 2. col. 2.	la	les			
fol. 26. pag. 1. col. 1.	parecio	aprecio	fol. 75. pag. 2. col. 1.	valdra a esta	valdra esta
fol. 26. pag. 1. col. 2.	dic teur	dicetur	fol. 76. pag. 2. col. 1.	& plus de illis	& de illis
fol. 26. pag. 1. col. 2.	describantur	describatur	fol. 76. pag. 2. col. 2.	que presente	que de presente
fol. 30. pag. 1. col. 1.	hic	his	fol. 76. pag. 2. col. 2.	legimas	legitimas
fol. 31. pag. 1. col. 1.	ellas	ellos	fol. 77. pag. 1. col. 1.	a collacio y	a collacion y
fol. 31. pag. 1. col. 2.	dominus	dominicus	fol. 78. pag. 1. col. 2.	dicha nacion	dicha donacion
fol. 31. pag. 2. col. 2.	g.	quod	fol. 79. pag. 2. col. 1.	hijo edel tercio	hijo enel tercio
fol. 32. pag. 1. col. 2.	cummuin. er	communiter	fol. 79. pag. 2. col. 1.	rata dolo que	rata delo que
fol. 35. pag. 2. col. 1.	el tercco	enel tercio	fol. 80. pag. 2. col. 2.	intiero	entiero
fol. 35. pag. 2. col. 2.	artibus	partibus	fol. 81. pag. 2. col. 1.	tetria	tertij
fol. 29. pag. 1. col. 2.	de fami. herseif.	fami. hercif.	fol. 84. pag. 1. col. 1.	remanet	remanent
fol. 29. pag. 2. col. 2.	arbirrio	arbitrio	fol. 84. pag. 1. col. 2.	vere	verse
fol. 40. pag. 1. col. 2.	ff. de eodem titu.	ff. eodem titu.	fol. 86. pag. 1. col. 1.	ob causa	ob causam
fol. 41. pag. 1. col. 2.	venditor	emptor	fol. 86. pag. 1. col. 2.	liberorum	librorum
fol. 41. pag. 1. col. 2.	specia	specie	fol. 89. pag. 2. col. 2.	.l. 22. col. versf.	.l. 22. versf. sed
fol. 44. pa. 1. col. 1.	substentare	substentari			
fol. 44. pa. 1. col. 1.	deberi	debere	fol. 93. pag. 1. col. 1.	imputabitur & in	imputabitur ei in
fol. 47. pa. 2. col. 1.	feci.	fuit	fo. 94. pag. 2. col. 1.	relinquisse	relinquisse
fol. 47. pa. 2. col. 2.	400. que auia	400. mil que auia	fol. 98. pag. 2. col. 1.	heoederos	herederos
fol. 47. pa. 2. col. 2.	lleuanan	lleuanan	fo. 101. pag. 1. col. 2.	condictionis	conductionis
fol. 48. pag. 1. col. 1.	&	ei.	fol. 101. pag. 2. col. 2.	senalada	senalada
fol. 48. pag. 1. col. 2.	diuidendi g.	diuidendi g.	fo. 104. pag. 2. col. 1.	sanos	sarios
fol. 49. pag. 2. col. 1.	canta cantidad	tanta cantidad	fo. 107. pag. 1. col. 2.	de actio, empto	d e actio, empti
fol. 50. pag. 2. col. 1.	entiede	entiede	fol. 107. pag. 2. col. 1.	quato	quinto
fol. 51. pag. 1. col. 1.	que haze la muger	que haze a la muger	fo. 114. pag. 1. col. 2.	primero demayo	primeros de mayo
fol. 54. pag. 2. col. 1.	inevitabilem	inevitabilem	fol. 115. pag. 1. col. 1.	facados el tercio	facado el tercio
fol. 54. pag. 2. col. 1.	aureos	aureos	fol. 116. pag. 1. col. 2.	inquantum	inquantum
fol. 55. pag. 2. col. 2.	dio su marido	dio a su marido	fo. 117. pag. 1. col. 2.	parte dimidia	parte dimidia
fo. 57. pag. 1. col. 1.	si cum plus	si cui plus	fo. 117. pag. 1. col. 1.	nam	nam
fol. 57. pag. 2. col. 1.	supperius	superius	fol. 118. pag. 2. col. 2.	matrimonip	matrimonio
fol. 58. pag. 2. col. 2.	sibi attingeret	eam attingeret	fol. 120. pag. 1. col. 2.	mejara	mejora
			fol. 120. pag. 2. col. 1.	proxiozem	proximiozem
			fol. 121. pag. 2. col. 1.	dotis vel olim	dotis vel olim

Ex secunda parte.

¶ Ex tertia parte.

fol. 123. pag. 2. col. 1.	ni podra	ni podria
fol. 125. pag. 2. col. 2.	si no que no oya	si no que aya
fol. 126. pa. 2. col. 1.	q' ari debent	queri debent
fol. 128. pag. 1. col. 1.	recepit	recepit
fol. 130. pa. 2. col. 1.	undecimo quetur	undecimo quatur.
fol. 132. pa. 2. col. 1.	traya	traya
fol. 132. pag. 2. col. 2.	traya	traya
fol. 133. pag. 2. col. 1.	muge primera	muger primera
fol. 134. pa. 2. col. 1.	y tambien	y tambien
fol. 135. pag. 2. col. 1.	es causa	ex causa
fol. 138. pag. 2. col. 2.	nume. xerfi.	nume. 3. xerfi.
fol. 140. pa. 2. col. 2.	o cen heredades	o con las heredades
fol. 141. pag. 2. col. 2.	respndeo	respondeo
fol. 144. pa. 2. col. 2.	relinquerit	relinquerit
fol. 146. pag. 1. col. 1.	requirit	requirit
fol. 146. pa. 1. col. 1.	nuncupatiuam	nuncupatum
fol. 146. pa. 1. col. 1.	testadi se restrin	testandi restringisse
	gisse.	
fol. 146. pa. 2. col. 1.	plus heredes	plures heredes
fol. 146. pa. 2. col. 1.	testamen fecisse	testamenti. m fecisset
fol. 147. pa. 1. col. 1.	vero lex	vero lex
fol. 147. pa. 2. col. 1.	que yo vale	que oy vale
fol. 148. pa. 2. col. 1.	vbo en aprecio	vbo en el aprecio
fol. 143. pa. 2. col. 1.	entora	entera
fol. 143. pa. 2. col. 2.	superdicitis	supradictis
fol. 135. pag. 1. col. 1.	potius	potius
fol. 160. pa. 2. col. 2.	restituendi, de re	restituenda re perem
	pta	pta
fol. 160. pa. 2. col. 2.	ola heredo	o lo heredo.
fol. 161. pag. 2. col. 1.	queri	queri
fol. 162. pa. 2. col. 2.	preffe	expresse
fol. 162. pa. 2. col. 2.	pro diuisio	pro diuisio
fol. 162. pa. 2. col. 2.	probatu	probatu

¶ Ex Quarta parte.

fol. 164. pa. 1.	mitad	mitad
fol. 169. pag. 1.	entregader	entregados
fol. 171. pagina. 1.	de ella	a ella
fol. 176. pagina. 2.	dicha quem arriba	dicha quenta como
fol. 172. pagina. 2.	cinquenta mil mas	cinqueto y cinco mil
	vaucdis	marauedis
fol. 174. pagina. 1.	multiplicado	multiplicado
fol. 182. pagina. 2.	facia	fecta
fol. 185. pagin. 1.	a particien	a particion
fol. 187. pagina. 2.	y asi el error	y asi es error
fol. 188. pag. 2.	quinto todes	quinto de todos
fol. 89. pag. 2.	ducados a cen	ducados a censo
fol. 190. pag. 1.	que yoien	que auian
fol. 193. pag. 1.	.l. que fortuitus	.l. que fortuitis
fol. 193. pagina. 1.	haxer	haxer
fol. 193. pagin. 1.	fraudem heredi	fraudem credito.
fol. 194. pagina. 2.	y estas so cōmunes	y estas son cōmunes
fol. 195. pagina. 1.	pues les pago	pues les pago
fol. 199. pagina. 2.	de pensonalus. sa	de pensonalu. selus
	lutis	tis
fol. 200. pagina. 1.	y treyntas	y treynta
fol. 200. pagina. 2.	pues esta so	que se tasa
fol. 202. pagina. 2.	pingiuer	pingier
fol. 204. pagina. 2.	otros hijos	otros hijos
fol. 105. pag. 1.	aquella pae	aquella parte
fol. 205. pag. 2.	dichas dozientas	dichas vn queto y do
		zientas
fol. 206. pag. 1.	tacita expressa	tacita expressa
fol. 207. pagina. 1.	inra cōtiones	inra cōtiones
fol. 207. pagina. 1.	dozientas y cinc	dozientas y cinqueto
	quenta	ta.
fol. 210. pagina. 2.	gen tenia	que tenia
fol. 211. pagina. 1.	casus	casus
fol. 211. pag. 1.	heredcos	heredcos
fol. 212. pagina. 1.	meiota	meiota

YO Miguel de Ondarça çauala secretario de camara de su Magestad de los que residen en el su consejo doy fee, que auendosi visto por los señores del Consejo de su Magestad vn libro que compuso el Licenciado Antonio Ayerue de Ayora abogado en la audiencia de la ciudad de Granada intitulado de particiones y quantas fue tassado cada vn pliego del a tres marauedis y medio, y para que conste dello e que no se vendiesse a mas precio mandaron que esta tassa se pusiesse al principio del dicho libro y en fee dello lo firme en madrid a treze dias del mes de Setiembre de mil y quinientos y ochenta y seys años. Miguel de Ondarça çauala.

INDEX OMNIUM
RERVM QVÆ IN HOC
tractatu continentur.

Absente vno ex cohæredibus an possint alij diuidere bona hereditaria & quomodo ad diuisionem procedere debent. i. p. c. 5. n. 15. fol. 39. col. 1.

Acta facta ab arbitris calculatoribus non sunt iudicialia ideo minor. 25. annis arbitri esse potest. i. part. c. 4. n. 2. fol. 27. col. 3.

Arbitri ad calculandum rationes dati si cõcederent tutores in reliquis & vris vel interesse earum pecuniarum quas non collocauerunt in emptionem prediorum an iudex teneatur illud sequi iudicium & condemnationem facere. i. par. c. 4. n. 27. fol. 32. col. 3.

Apprecium rerum in inuentario descripturarum quomodo fieri debeat an per æstimatores a partibus cõmuniter electos an per æstimatores a iudice nominatos. i. part. c. 3. n. 1. fol. 11. col. 2.

Arbitris si discordat in aprecijs rerum ita vt vnus in quinq; alius in decem alijs in quindecim apreciauerint nulla earum partium admittenda est sed omnes summæ con fundi debent & terciã pars earum deducenda est & sequenda. i. par. c. 3. n. 5. fol. 11. col. 4.

Arbitri æstimatores si vnus alteri committat vires suas vel committat tertio an valeat talis commissio & declaratio tertij. i. part. cap. 3. num. 6. fol. 12. col. 1.

Augmentum vel diminutio seu determinatio rerum regulariter pertinet ad dominum ipsius rei. i. par. c. 3. n. 15. fol. 15. col. 2.

Arbitri quæ personæ esse non possunt. i. p. c. 4. n. 1. fol. 27. col. 2.

Arbitri vel calculator ad diuisionem faciendam infamis etiam esse pot. i. p. c. 4. n. 3. fol. 27. col. 4.

Arbitri ad diuidendum nominatus a partibus an compelli possit per iudicem ad acceptandum officium. i. p. c. 4. n. 4. fol. 28. col. 1.

Arbitri vel calculatores ad diuidendum si discordent an possint compelli per iudicem vt tertium eligat. i. part. c. 4. n. 5. fol. 28. col. 1.

INDEX

Arbitris ad diuidendum nominatis a partibus dissentientibus, iudex debet eligere tertium vt quæ maior pars eorum fecerit valeat. i. p. c. 4. n. 6. fol. 28. col. 2.

Arbitri nominati a partibus & terciõ a iudice si omnes discordent an valeat quod maior pars fecerit & quando valere debeat. i. par. c. 4. n. 7. fol. 28. col. 2.

Arbitri ad diuidendum nominatus a partibus an recusari possit ab eisdem ex noua causa superuenienti. i. c. 4. num. 9. fol. 29. col. 1.

Apprecium factum inter cohæredes vxoris ad diuidendum an faciat emptionem quo ad maritum. i. p. c. 8. n. 1. fol. 57. col. 1.

Arbitri electi ad diuisionem faciendam non proprie sunt arbitri iuris nec arbitri amicales compositores dici possunt. i. par. cap. 4. num. 10. fol. 29. col. 3.

Arbitri ad diuisionem faciendam dati an aliquam iurisdictionem habeant & an possint adjudicare res hereditarias sine sorte ipsis partibus vel cohæredibus. i. part. c. 4. num. 11. fol. 29. col. 3.

Arbitri ad diuidendum dati si delegati vel nominati sunt a iudice recusari possunt etiam sine causa cum solo iuramento partis & in totum abstinere se debet a causæ cognitione & an hoc indistincte procedat. i. p. c. 4. n. 14. fo. 30. col. 2.

Arbitri an remoueatur in totum probata iusta causa recusatõis vel alius sibi asfotabitur vt simul de diuisionem cognoscant. i. par. c. 4. n. 15. fol. 30. col. 2.

Arbitrum ad diuidendum datum de cõsensu partium ad recusandum cum quæ causæ sufficiant. i. par. c. 4. n. 16. fol. 30. col. 4.

Appellari an possit a iudicio arbitrorum ad diuidendum datorum si aliquam partem grauent. i. part. cap. 4. num. 17. fol. 31. col. 1.

Ab actibus extraiudicialibus appellari debet infra terminum datum ad appellandum ab actibus iudicialibus. i. p. c. 4. n. 18. fol. 31. col. 1.

Appellatione ommissa a grauamine illato ab arbitris datis ad diuidendum potest pars grauata contradicere etiam translato tẽpore appellandi & petere vt cassetur iudicium eorum. i. part. cap. 4. n. 19. fol. 31. col. 2.

INDEX.

Arbitrorum officium qui nominari solent ad calculandum rationes latissime tractatur. 1. par. cap. 4. nu. 20. fol. 31. col. 3. Arbitri calculatores qui vulgo contadores appellantur an possint post calculationem factam ultra procedere & condemnare tutores vel curatores in aliquo interesse vel reditu ob pecuniam pupillarem non collocatam in emptionem prædiorum. 1. par. cap. 4. nu. 21. fol. 31. col. 3. Arbitri calculatores qui ad rationes calculandas dantur regulariter non possunt aliquam condemnationem facere in reliquis nec usuris vel interesse. 1. par. cap. 4. nu. 24. fol. 32. col. 1. Arbitri calculatores quibus a iudice commissum est, ut cognoscant & iudicent de illo articulo possunt condemnationem reliquorum cum interesse facere. 1. par. cap. 4. nu. 24. fol. 32. col. 2. Appellare an sit necesse condemnatione facta ab arbitris calculatoribus. 1. par. cap. 4. nu. 25. fol. 32. col. 2. Appellationem deferre non tenetur iudex in causis sumarijs incidentibus in iudicio diuisionis sed ea non obstante debet ad vteriora procedere. 1. par. cap. 5. nu. 9. fol. 36. col. 1. Arbitri ad diuidendum dati ante omnia ex officio suo quid facere debeant. 1. par. c. 6. nu. 1. fol. 42. col. 1. Arbitri quid facere debeant si vnus ex coheredibus dicat plura bona reliquisse de fundum qui scripta sint in inuentario. 1. par. cap. 6. nu. 2. fol. 43. col. 2. Alere vxorem an teneatur hæredes viri inter ea quod non fuerit ei soluta dos quam tulit vel dedit marito suo. 1. par. cap. 6. nu. 5. fol. 43. col. 4. Arbitri ex officio debent iubere vt bona scripta in inuentario aprecientur. 1. par. cap. 6. nu. 9. fol. 44. col. 2. Arræ si datæ sint vxori sicut dos ante omnia deduci debet de bonis comunibus soluto matrimonio ita debet deduci arræ, quod intelligi debet si arræ traditæ sint vxori si verotradite non fuerint vxori sed promisse non debet deduci de bonis comunibus sed maritus tenebitur vel hæredes eius eas soluere vxoris de bonis suis non comunibus. 1. par. cap. 7. nu. 16. fol. 50. col. 4.

Arræ datæ vel promissæ vxori non debent excedere decimam partem bonorum mariti alias non valent in excessu. 1. par. cap. 7. nu. 17. fol. 51. col. 1. Arras si maritus non habeat bona tempore contracti matrimonij vnde possit eas dare vel promittere potest eas promittere ex bonis quæ postea acquisierit. 1. par. cap. 7. nu. 18. fol. 51. col. 2. Arræ an valeant ultra decimam partem bonorum cum iuramento. 1. par. cap. 7. nu. 19. fol. 51. col. 3. Arras non potest maritus dare vel promittere intra decimam partem bonorum quæ possidet nisi prius deducantur ex eis debita quæ ipse debet. 1. par. cap. 7. nu. 20. fol. 51. col. 2. Arrarum proprietatem non debet habere mulier quæ transiit ad secundas nuptias sed solum vsum fructum; proprietatem vero earum tenetur reseruare filiis primi matrimonij. 1. par. c. 7. nu. 21. fol. 51. col. 3. Arras quas maritus prouisiit vxori tempore nuptiarum quo potuit eas promittere quia non excedebant decimam partem bonorum quæ tunc habebat si postea casu bona sua amiserit vel partem eorum an poterit vxor eas petere a marito suo. 1. par. cap. 7. nu. 22. fol. 51. col. 3. Arrarum promissio a marito facta de bonis alienis que bona fide possidebat, vt sua an valeat vbi taxatur opinio Rode. Suar. & Anto. Go. 1. p. c. 7. nu. 23. fol. 52. col. 2. Arras an possit maritus dare vel promittere de bonis maioratus vel restitutioni subiectis vel de fructibus eorum & quomodo hoc procedat. 1. p. c. 7. nu. 26. fol. 52. col. 3. Arrarum promissionem non excedere decimam bonorum mariti vel excedere cui incubar onus probandi marito vel vxori vel hæredibus eorum. 1. p. c. 7. n. 27. fo. 52. co. 4. Arras excedere decimam bonorum marito ipso vel hæredibus eius non excipiuntur an in dubio cõdennari debeat vt integras arras soluant. 1. p. c. 7. nu. 28. fol. 53. col. 4. Arræ promissæ a marito quod non excedat decimam bonorum eius vxor non tenetur probare sed maritus quod excedat & in probatur opinio Rod. Suar. contrarij assertis. 1. p. c. 7. n. 29. & 29. fol. 53. & 54. col. 4. Arræ an possint dari vel promitti vxori viduæ quæ transiit ad secundas nuptias marito

*
10 p. uide
in Recua
o clare
hæz en
on vntio
a parte
Bayo qu
in 29
idelic
fol. 30

rito suo. 1. par. cap. 7. nu. 32. fol. 54. col. 3. Arræ non debentur vxori licet eas promiserit maritus si vxor eum fefellit in dote sibi promissa. 1. par. c. 7. n. 34. fol. 55. col. 2. Arras an possit vxor vel eius hæredes eligere dimissis donis vel iocalibus quæ ei maritus dedit ante translationem eius ad domum postquam consumpta vel deteriorata fuerint. 1. par. c. 7. nu. 35. fol. 55. col. 2. Arras simul cum iocalibus vel donis quæ sponsa data sunt a sponso non potest vxor lucrari soluto matrimonio, sed eligere debet quod malit ex eis. 1. par. cap. 7. nu. 36. fol. 55. col. 4. Ap precium factum inter coheredes in bonis hereditarijs diuidendis a marito vel vxore factum an præiudicet alteri eorum vel faciat emptionem inter eos. 1. par. cap. 8. nu. 1. fol. 57. col. 1. Alimenta debita filiis naturalibus vel spiritibus deduci debent de quinto bonorum etiam si pater cõdennatus sit, per sententiam in dictis alimentis nec deduci debent tãquam res alienam de tota hereditate. 2. par. q. 7. nu. 16. fol. 80. col. 1. Absente vno ex coheredibus si alij coheredes velint bona hereditaria diuidere & interpellauerint heredem absentem vt veniat ad diuisionem ipse vero misit procuratorem ad diuidendum hereditatem & ad eundem an possit postea repudiare hereditatem. 3. par. q. 4. n. 8. fol. 124. col. 1. Arbitri ad diuidendum an possint aliquo errore cõpetto ex officio suo corrigere postquam sententiam vel arbitrum suum dixerint. 3. par. q. 8. nu. 18. fol. 127. col. 3. Bonorum æstimatio quæ defunctus reliquit an considerari debeat secundum valore presentis temporis quo diuisio fit vel temporis quo defunctus mortuus est. 1. par. c. 3. nu. 7. cum sequentibus. fol. 12. col. 2. Bona data a patre filiis quæ ad collationem trahuntur tanta qualia erant tempore quo ea receperunt & in illa æstimacione conferenda sunt non cõtempore quo conferuntur. 1. par. cap. 3. n. 19. fol. 163. col. 1. & ibi illatio notabilis quæ ex supra dictis inferretur qd hõie filius emancipatus non teneatur cõferre suis ea quæ ex laboribus suis adquisiuit ibidẽ nu. 20. fol. 163. col. 1. Bona immobilia quæ pater donauit filio eum ad castra non reputantur Castrense pe-

INDEX

culium nec quasi Castrense sed solũ mobilia ad bellum necessaria, veluti equus & arma. 2. par. q. 13. num. 28. fol. 87. col. 3. Bona meliorata inter virũ & vxorẽ quæ proprie dicantur. 2. pa. q. 36. n. 34. fol. 112. col. 4. Bona quæ tulerunt ad matrimonium maritus & vxor si non consistit bona relicta tempore quo solutum est matrimonium æqualiter diuidi debent inter virum & vxorem & hæredes eorum quia præsumuntur communia de iure regio. 3. par. q. 13. num. 41. fol. 136. col. 4. Bona dotalia vel parafèria prima vxoris non debent deduci de bonis comunibus quæ reliquit maritus tempore mortis cũ secunda vxore sed primo fieri debet partitio cum vxore secunda qua facta maritus soluet ex bonis suis hæredibus primæ vxoris prædefunctæ dotem & alia bona vxoris primæ. 3. p. q. 4. nu. 43. fol. 137. col. 1. Capitale mariti quod tulit ad matrimoniũ cõsumptum est deduci debet de bonis comunibus si luera facta sunt in matrimonio. 1. par. cap. 7. nu. 39. fol. 56. col. 1. Cõsuetudinis diuersa quæ in regnis Hispaniarum vigent et obseruatur in bonis comunibus diuidendis constante matrimonio quæ sit inter virum & vxorẽ referuntur. 1. par. c. 1. nu. 1. in præfationibus fol. 1. Conferre an teneatur filius rem ipsam quæ accepit a patre vel matre qualis nunc est tempore collationis vel qualis erat tempore quo eam accepit a patre vel æstimacione eius. 1. par. c. 3. nu. 10. fol. 13. 2. col. 1. Coheres vnus si plus offerat quã alius pro re hereditaria quæ æstimata est ab arbitris vel æstimatoribus, non tamẽ presentia sed in die certũ soluẽda offerat, alius antẽ offerat minus sed presentia vel statim soluẽda offerat an admitenda sit licitatio eius vel quis eorum preferatur. 1. par. cap. 3. nu. 29. fol. 22. col. 2. Coheres vnus si grauatur in re sibi adiudicata ab arbitris sine sorte quia multo minus valet an possit contradicere & petere reformationem grauaminis. 1. par. c. 3. nu. 33. fol. 23. col. 4. non annulla. Coheres vnus non potest vnã partem terræ quæ ad mēsurã taxata est petere quod sibi adiudicetur ex eo quod plus offerat quã taxata est, si non omnes partes vel mēsuras illius agri velit habere eodẽ precio.

*
Capella
emota apu
tre an impu
tam debet
inquinto bo
not 3. par
quæ 23.
fol. 144

1. par. cap. 3. num. 34. fol. 24. col. 3.
 Cohæres vnus si alienâ rem hæreditariam subtraxit vel corrumpit an debeat poni in inuentario vt diuidatur precium eius. 1. par. cap. 3. nu. 37. fol. 25. col. 2.
 Cohæres si contradicat rem in bonis defuncti repertam poni inuentario eo q. dicat suam esse nec debere diuidi inter cohæredes an audiendus sit & impediat eius diuisionem. 1. par. cap. 3. num. 36. fol. 24. col. 4.
 Concordantur opiniones contrariæ Rod. Xuar. & Telli Fern. in. l. 30. tauri. 2. par. q. 35. nu. 32. fol. 112. col. 2.
 Curator bonis absentis dari non potest nisi absente prius citato. 1. p. c. 5. n. 17. f. sed iure regio hoc est mutatu. 1. p. n. 17. f. 39. col. 2.
 Conferri debet dos data filia a patre & matre dimidia in hæreditate patris & alia dimidia in hæreditate matris si vterq. dotem promisserit etiâ si bona meliorata in matrimonio nõ fuerint. 2. par. q. 36. num. 35. fol. 113. col. 1.
 Concordantur opiniones Ant. Gom. & Telli Fern. quæ inuicem contrariantur. 2. par. q. 41. num. 48. fol. 118. col. 1.
 Concordantur opiniones Fulgosi & Iasonis qui inuicem contrariantur. 3. par. q. 3. nu. 7. fol. 113. col. 4.
 Calculatores vel arbitri ad diuidendum an possint adiudicare vnâ rem integram vni ex cohæredibus aliâ vero integrâ alteri suis præcijs taxatas æstimatores. 3. p. q. 5. num. 11. fol. 124. col. 3.
 Concordantur opiniones Bal. & aliorum an diuisio facta per sortes possit rescindi si in ea quis le datur vltra dimidiam. 3. pa. q. 11. num. 27. fol. 131. col. 1.
 Conferre dotem quam recepit a patre in quibus casibus filia non tenetur. 3. par. q. 14. num. 49. fol. 138. col. 4.
 Cohæres si fecit aliquâ impesam in defensione hæreditatis quam alius petebat an possit a fratre cohærede partem prædictarum impesarum recuperare. 3. par. q. 18. num. 56. fol. 141. col. 3.
 Comuni in re si quis aliquid impenderit vt in re propria non animo gerendi negocium alienum non habet actionem negotiorum gestorum ad illud recuperandû. 3. par. q. 18. num. 57. fol. 141. col. 3.
 Cohæres frater si absente fratre cohærede litigauit cum tercio possessore hæreditatis putans ad se pertinere totam hæreditatem & eam totam euicerit a tercio pos-

sessore an teneatur cõmunicare videtur dictæ hæreditatis cû fratre absente qui potest hæreditatis. 3. p. q. 19. n. 58. f. 142. col. 1.
 Correctio legum licet vitanda sit tamen admittenda est, quando ex verbis legis colligitur corrigere voluisse. 3. par. q. 28. num. 58. fol. 157. col. 4.
 Cohæredes si possiderunt aliquas res hæreditarias integras pro diuisio decem annis præsumitur facta diuisio. 3. per. q. 31. num. 111. fol. 162. col. 2.
 Quod etiâ procedit si inter istas res pro diuisio possessas nulla sit æqualitas vel proportio eadē. 3. pa. & q. n. 112. fol. 162. col. 3.
 Quod etiâ imitatur vt non procedat si cohæres voluerit contrarium probare videlicet diuisionem factam non fuisse eadē. 3. par. & q. 31. nu. 113. fol. 162. col. 4.

D

Declaratur tex. in. l. cū queritur. C. de inof. testa. 1. par. c. 3. num. 8. fo. 12. col. 3.
 Declaratur tex. in. l. diē. §. si plures. ff. de recep. arbi. 1. par. c. 3. nu. 4. fol. 11. col. 3.
 Diuisio operis. 1. par. c. 1. nu. 1. in præfationibus fol. 11. col. 3.
 Diuisio quid sit & de eius effectu. 1. par. cap. 1. num. 1. fol. 2. col. 2.
 Diuisionē bonorum comuniū quis possit petere. 1. par. c. 1. nu. 2. fol. 2. col. 2.
 Diuisio bonorum etiam immobilium fieri potest a furioso vel prodigo vel minore si eū curatoribus eorum fiat si hoc petatur a maiore. 1. par. cap. 1. num. 4. fol. 2. col. 2.
 Diuisio de quibus rebus fieri debeat. 1. par. cap. 1. num. 6. fol. 2. col. 3.
 Diuisio fieri non debet de malis medicamentis aut herbis aut libris reprobatis sed mandato iudicis debent contremari. 1. par. c. 1. num. 7. fol. 2. col. 4.
 Diuisio fieri nõ debet de rebus furto subtrahtis aut male acquisitis sed dominis earum restitui debet. 1. p. c. 1. num. 8. fol. 2. col. 4.
 Diuisio bonorum fieri debet secundum formam a testatore datam etiam si in equalibus partibus eam fieri iussit dummodo nõ grauentur filij in legitima sua. 1. par. cap. 1. num. 9. fol. 2. col. 4.
 Diuisio fieri debet proportionibus æqualibus inter filios, quando pater aut mater nihil super hoc disposuit in testamento aut si ab intestato decesserint. 1. par. cap. 1. num. 10. fol. 3. col. 1.
 Diuisio fundi aut rei immobilis fieri debet per regiones aut partes si cõmodè diuidi potest

potest. 1. par. cap. 1. num. 11. fol. 3. col. 1. 105
 Diuisio fieri nõ debet rei mobilis vel immobilis si eõmodè fieri nõ potest sed iudex debet eam vni integram adiudicare & cõdenare. Socium vel cohæredē vt soluat partē in pecunie. c. 1. nu. 12. fol. 3. col. 1.
 Diuisio fieri solet vt maior frater partes faciat & diuidat minor vero eligat partem quam velit de quo non vitimur. 1. par. cap. 1. num. 14. fol. 3. col. 3.
 Diuidendi res communes qualis sit modus communis. 1. par. c. 1. num. 15. fol. 3. col. 3.
 Declaratur tex. in. l. ea demū. C. de collat. 1. p. c. 3. nu. 11. fol. 13. col. 4. cū sequen. fol.
 Declaratur tex. in. l. 2. in prin. ff. de collatio. 60. 1. p. c. 3. nu. 11. fol. 13. col. 3. & fol. 14.
 Declaratur tex. in. l. pleuūq. ff. de iure dot. & taxatur Ant. Gom. qui eū perperam intellexit. 1. par. cap. 3. nu. 12. fol. 13. col. 4.
 Declaratur iterum tex. in. l. ea demū. C. de collatio. 1. par. cap. 3. num. 13. fol. 13. col. 2.
 Dominiū rerū dotalium & donationū propter nuptias transit in filios quibus datur etiam si in potestate parentum sint. 1. par. cap. 3. num. 14. fol. 13. col. 1.
 Datio in solutum vera venditio est & periculum vel augmentū vel diminutio pertinet ad creditorem qui eam in solutum pertinet. 1. par. c. 3. nu. 16. fol. 15. col. 4.
 Debitor speciei vel alterius rei si eā soluat ante diē quo debebat soluere & volūtate creditoris liberatur. 1. p. c. 3. nu. 17. fol.
 Donatio facta a patre filio in potestate quæ a principio non valuit cõfirmatur morte patris & dominij acquisitio ipsius retrahitur. 1. p. c. 3. nu. 18. fol. 16. col. 2.
 Declaratur tex. in. l. 2. §. de illis. ff. de collat. bono. 1. par. c. 3. num. 22. fol. 18. col. 1.
 Declaratur tex. in. auth. quod locum. C. de coll. 1. par. cap. 3. nu. 23. fol. 19. col. 1.
 Declaratur tex. in. l. illud. C. de colla. 1. par. cap. 3. num. 24. fol. 19. col. 4.
 Declaratur tex. in. l. etiâ. §. exclusa. ff. de minor. cap. 3. num. 32. fol. 23. col. 4.
 Declaratur tex. in. l. diē proferre. §. si plures vt nõ procedat eius decisio in arbitris ad diuidendū datis. 1. p. c. 4. n. 8. fol. 28. col. 3.
 Declaratur tex. in. c. nouit de appellat. 1. p. cap. 4. num. 13. fol. 30. col. 2.
 Declaratur & limitatur tex. in. l. rationes. C. de probatio. 1. par. c. 5. nu. 13. fol. 38. col. 2.
 Diuisionem fieri hæreditatis si testator prohibuit an tale præceptum valeat & seruari debeat. 1. par. c. 5. num. 14. fol. 38. col. 4.

Diuisio an valeat vto ex cohæredibus absente & non citato quo ad presentes. 1. par. cap. 5. num. 18. fol. 39. col. 4.
 Debita defuncto vel census & redditus qui debebantur defuncto vsq. ad mortē eius debent poni inuentario non quæ postea eucurrerunt. 1. par. c. 6. n. 10. fol. 44. col. 3.
 Debita contracta per maritam cõstare matrimonio debent ex bonis melioratis ante omnia deduci non quæ contracta sunt per vnum eorum ante matrimoniū sed maritus vel vxor qui ea contraxerunt ex parte sua soluere debent. 1. par. cap. 7. nu. 1. fol. 47. col. 1. ex quo inferitur quod errauerint iudices in quodam exemplo quod hic ponitur, ibidem nu. 2. fo. 47. col. 3.
 Dos secundæ vxoris deduci debet primo quam primæ vxoris per arbitros ad diuisionem faciendam datos quādo lucra facta sunt in secundo matrimonio vel bona dotalia extant vxoris secundæ. 1. p. c. 7. n. 3. & 4. cū sequen. fol. 49. col. 2.
 Deductis debitis contractis constante matrimonio ante omnia debet arbitri ad diuidendum deducere dotē vxoris ex accretionibus quæ defunctus reliquit tēpore mortis. 1. par. cap. 7. num. 4. fol. 48. col. 4.
 Dotē in specie marito datā nõ estimatā nõ tenetur maritus vxori restituere si perierit vel cõsumpta sit. 1. p. c. 7. num. 6. secus si in genere data sit ibidem fol. 48. col. 3.
 Dotem etiâ in estimatā quā mulier marito dedit in specie quæ cõsistit in rebus mutabilibus quæ in pondere mensura aut in mero consistant si perita aut cõsumpta fuerint tenetur maritus reddere etiâ si aliqua lucra facta non fuerint in matrimonio. 1. par. cap. 7. nu. 9. fol. 49. col. 1.
 Declaratur limitatur tex. in. l. res in dotē. ff. de iure doti. 1. par. cap. 7. nu. 13. fol. 50. 2. col.
 Declaratur tex. in. l. bonorum appell. ff. de verbor. signi. 1. par. c. 7. n. 24. & 25. fol. 52. col. 2.
 Dominiū ex possessione præsumitur quādo agitur incidenter nõ principaliter de reuendicanda. 1. p. c. 7. nu. 25. fol. 52. col. 2.
 Dos a marito data vel promissa vxori suæ ex bonis ipsius mariti vltra decimā bonorum eius an valeat. 1. p. c. 7. n. 30. f. 54. col. 1.
 Donatio remuneratoria non est prohibita inter virū & vxorē. 1. p. c. 7. n. 31. f. 54. co. 2.
 Donatio facta vxori vel sponse a cõsanguineis viri an acquirantur marito vel vxori. 1. par. cap. 8. nu. 18. fol. 61. col. 2.
 Datum vxori a cõsanguineis viri ipsius cõ-

tem.
 Dotis bona in qua estimatio etiam
 henda sunt ad colationem fol. 16. n. 19
 Cp. 3. par. 1

INDEX.

templatione ipsi viro datum censendum est & ipse maritus precipuum habebit. 1. par. cap. 8. nu. 19. fol. 19. col. 3. & quid in dubio quando non constat cuius contemplatione datum est ibidem.

Declaratur lex. 10. titu. 4. lib. 3. for. 1. par. cap. 9. num. 3. fol. 94. col. 3.

Declaratur tex. in. l. de diuisione. ff. solu. matrim. 1. par. cap. 9. num. 12. fol. 69. col. 1. vbi plures species diuidendi fructus ponuntur. fo. 69. col. 3. & 4. cum sequent.

Declaratur lex. 10. tit. 4. lib. 3. for. 1. par. cap. 9. nu. 14. fol. 70. col. 3.

Domus edificata in solo mariti vel uxoris an valor edificij secundum presens tempus considerari debeat vel secundum tempus quo edificium factum est & id solum diuidi debeat inter virum & uxorem & haeredes eorum. 1. par. cap. 10. nu. 2. fol. 7. col. 2.

Declaratur notabiliter lex. 45. Tauri. par. cap. 10. num. 3. fol. 72. col. 1.

Donatio simplex facta a patre vel matre filio non confertur quia ceteris tacite eum meliorare in dicta re donata. 2. par. q. 3. num. 6. fol. 77. col. 3.

Declaratur lex. 30. tauri. 2. par. q. 6. nu. 12. fol. 79. col. 2.

Declaratur iterum alio modo lex. 30. tauri. 2. par. q. 10. nu. 21. fol. 82. col. 2.

Donatio propter nuptias de qua leges iuris communis loquebantur non est in vlu. 2. par. q. 13. nu. 19. fol. 85. col. 4.

Donatio quam pater facit filio ob causam matrimonij vocatur communiter donatio propter nuptias & de hac loquuntur leges tauri. 2. par. q. 13. nu. 20. fol. 85. col. 4.

Declaratur lex. 17. de toro de qua donatio ne propter nuptias contere da loquatur. 2. par. q. 13. nu. 20. fol. 86. col. 1.

Donatio facta filio ad ordines suscipiendos non est donatio simplex sed ob causam idcirco conferri debet sicut donatio ob causam matrimonij. 2. par. q. 13. nu. 23. fo. 86. co. 2.

Donaciones omnes que sunt a parentibus filijs ob causam matrimonij carnalis vel spiritualis tenentur filij eas conferre fratribus. 2. par. q. 3. nu. 24. fol. 86. col. 4.

Donatio facta filio eunti ad bellum reputatur quasi castrense pecuniam. 2. par. q. 13. nu. 27. fol. 87. col. 2.

Dotis donatio si incipiat a traditione non obligat donantem ad euictionem secus autem si incipiat a promissione. 2. par. q. 14. num. fol. 32. col. 3.

Declaratur lex. 22. tauri. 2. par. q. 14. nu. 30. & 31. fol. 88. col. 3.

Declaratur tex. in. l. 1. C. de neg. gest. 2. par. q. 17. num. 40. fol. 90. col. 3.

Declaratur tex. in. l. liber captus. C. de capti. 2. par. q. 17. num. 43. fol. 91. col. 2.

Declaratur & distinguitur opinio Bar. in. l. Stichus. ff. de peculio. 2. par. q. 17. num. 45. fol. 91. col. 4.

Declaratur tex. in. l. vxori meæ. ff. de usufr. lega. 2. par. q. 21. nu. 39. fol. 96. col. 4.

Declaratur tex. in. anthen. nouissima. C. de inof. testa. 2. p. q. 21. nu. 62. fol. 97. col. 1.

Declaratur lex. 9. titu. 5. lib. 3. for. quæ loquitur de legitima filiorum. 2. par. q. 21. nu. 62. fol. 97. col. 1.

Declaratur tex. in. lege si. C. de usufructu. 2. par. q. 24. num. 70. fol. 99. col. 1.

Declaratur tex. in. l. si quis seruum. §. fin. & l. cum autem pars. ff. deleg. 2. & in probatur opinio Pauli de Castro ibi posita. 2. p. q. 30. num. 13. fol. 105. col. 2.

Declaratur lex. 9. titu. de las madas lib. 3. for. 2. par. q. 34. nu. 25. fol. 109. col. 2.

Declaratur lex. 18. tauri. 2. par. q. 34. nu. 27. fol. 109. col. 2.

Declaratur tex. in. l. cum queritur & auth. vnde & si pares. C. de inof. testam. 2. par. q. 34. nu. 29. fol. 111. col. 1.

Declaratur lex finalis. C. de dotis promiss. 2. par. q. 40. num. 47. fol. 115. col. 2.

Declaratur lex. 53. tauri. 2. par. q. 40. nu. 43. fol. 115. col. 2.

Dominiū rerū acquirarum inter virum & uxorem durante matrimonio an sit pater maritū solum qui eas acquisiuit vel pater maritum & uxorem pro dimidia parte. 2. par. q. 41. nu. 45. fol. 116. col. 4.

Dominiū non transit in legatariū cui tertia vel quinta pars bonorum legata est quia potest haeres solvere legatum in pecunia vel in vna re hereditaria quam voluerit. 2. par. q. 39. nu. 39. fol. 114. col. 3.

Distinguitur quando valeat & non melioratio tertij & quinti facta a patre in re comuni acquisita cōstate matrimonio inter virum & uxorem. 2. p. q. 41. nu. 49. fol. 118. col. 3.

Declaratur lex. 27. de toro & in probatur opinio. d. Segura & Cistuentes in eadē lege quod pater possit filio meliorato in tercio extraneū pupillariter substituere. 2. par. q. 42. nu. 51. fol. 119. col. 1.

Declaratur alio casu notabili prædicta lex. 27. de toro. 2. p. q. 43. nu. 53. fol. 120. col. 3.

Diui-

INDEX

Diuisio bonorū inter fratres fieri debet eo modo quo pater iussit in testamēto & si nihil disposuit fieri debet æqualiter inter omnes. 3. par. q. 1. nu. 1. fol. 123. col. 1.

Declaratur lex. 7. titu. de las labores y particiones lib. 3. for. 3. p. q. 2. n. 5. fol. 123. col. 3.

Declaratur notabiliter lex paulus per procuratorem. ff. de acquirere hared. 3. par. q. 4. num. 10. fol. 124. col. 2.

Diuisione facta per arbitros aqua non est appellatum an possit vnus ex cohæredibus qui senserit se grauatum in apræcijs rerum sibi ad iudicatum petere vt reformetur diuisio. 3. par. q. 6. n. 12. fo. 125. col. 2.

Declaratur bellissime & nouiter text. in. l. maioribus etiam. C. communia vtri iudi. 3. par. q. 6. num. 13. & 14. fol. 125. col. 3.

Diuisio si facta sit cum grauamine paruo contra vnum ex cohæredibus an possit grauatus petere vt reformetur diuisio aqua non appellauit sed tacite vel expresse cōsensit. 3. par. q. 7. nu. 14. fol. 126. col. 1.

Diuisio inibus perperam factis extadum est si postea approbata fuerint per sententiam aqua non est appellatum. 3. par. q. 7. num. 15. fol. 126. col. 2.

Declaratur tex. notabiliter in. l. cum putarem. ff. fami. hær. 3. par. q. 7. num. 16. & 17. fol. 126. col. 3.

Declaratur tex. in. l. si familiae herciscundæ C. fami. hær. 3. par. q. 9. n. 20. fol. 128. col. 1.

Declaratur tex. in. l. cum pater. §. cuius. ff. delega. 2. 3. par. q. 9. num. 24. fol. 129. col. 3.

Diuisione facta per breuia aut sortem si interueniat lesio ultra dimidiam iusti præcij an habeat locū remediū legis secundæ C. de rescind. vend. 3. part. quæst. 11. num. 26. fol. 130. col. 3.

Declaratur tex. in. l. 1. C. quādo & qui quarta pars debe. lib. 10. 3. par. quæst. 11. num. 27. fol. 132. col. 1.

Diuisio duarum hereditatum cum sit inter filios primi & secundi matrimonij duæ collationes fieri debent vna inter filios primi matrimonij alia inter omnes filios tan primi quam secundi matrimonij. 3. par. q. 12. num. 30. fol. 132. col. 1.

Declaratur lex finalis titu. 3. lib. 3. for. 3. par. q. 12. nu. 34. fol. 133. col. 4.

Declaratur tex. in. l. in certi. C. fami. hær. 3. par. q. 12. nu. 37. fol. 134. col. 4.

Diuisio bonorum an fieri debeat per inuentarium factum a secundaxore de bonis quæ reliquit maritus tempore mortis inter filios primi & secundi matrimonij an vero necesse sit vt fiat aliud inuentarium bonorum quæ relinquit vxor prima tempore mortis suæ. 3. par. quæst. 13. num. 39. fol. 139. col. 1.

Declaratur tex. in. l. si is qui. ff. de test. 3. par. q. 24. num. 70. fol. 146. col. 2.

Decisio tex. in. l. filij patris. C. fami. hær. 3. an sit hodie correctata per legē tauri quæ requirit eandem solennitatem in codicillis quæ requiritur in testamento nuncupatio. 1. par. q. 24. nu. 73. fol. 147. col. 1.

Declaratur notabiliter & limitatur tex. in. l. quod si nolit. §. restitutio. ff. de minor. & totus titulus de minoribus. 3. par. q. 25. num. 76. fol. 147. col. 4.

Declaratur lex. 25. de Toro. 3. par. q. 27. nu. 86. fol. 150. col. 2.

Declaratur pragmatica curiarum de Madrid condita anno. 1534. quæ loquitur de dotibus moderandis. 3. par. q. 27. nu. 90. fol. 153. col. 4.

Declaratur iterum dicta pragmatica de Madrid edita anno. 1534. quæ loquitur de taxatione dotium. 3. par. q. 27. nu. 91. fol. 155. col. 1.

Dos inofficiosa si a principio nō fuerit quādo data est filie etiam si postea efficiatur inofficiosa quia pater consumpsit patrimonium suum non potest ab ea repeti quod inofficiosum est tempore mortis patris. 3. par. q. 27. nu. 92. fol. 154. col. 3.

Declaratur mens & intencio pragmatice de Madrid edita anno. 1534. quæ super dotibus moderandis loquitur. 3. part. q. 28. nu. 94. fol. 154. col. 4.

Declaratur doctrina Bai. in. l. si plures. C. de condi. insert. ex qua sumpsit opinionem suam Auendanius quæ ibidem reprobat. 3. par. q. 28. num. 95. fol. 155. col. 4.

Declaratur lex. 1. & vltima titu. 3. libr. 3. for. quæ loquuntur de fructibus communicatis inter maritum & uxorem ex re vnus eorum. 3. par. q. 28. nu. 102. fol. 158. col. 4.

E

Estimatores bonorum si in apreeijs eorum discordant iudex debet eligere tertium. 1. par. cap. 3. num. 2. fol. 11. col. 3.

Estima-

Estimatores bonorum a partibus electi si discordent simul cum tercio a iudice nominato an valeat a precium in minore summa quia in ea omnes concordant vel quid sit a iudice faciendum. 1. par. c. 3. nu. 3. fol. 11. col. 3.

Estimatio facta inter socerum & generum de rebus sibi in dotem datis non consentiente filia quando praedictet filia. 1. par. cap. 3. n. 21. fol. 17. col. 1.

Estimatio facta de rebus hereditarijs si estimetur plura quam valeant an praedictet coheredibus & quomodo eis succurratur. 1. par. c. 13. n. 26. fo. 21. col. 3.

Estimatione rerum hereditatis facta ab arbitris vel a stimatoribus potest vnus ex coheredibus maiori precio a stimare vel alium tertium submittere qui hoc faciat. 1. p. c. 3. n. 27. fol. 21. col. 3.

Expense factae per possessorem bonorum maioratus in colendis vel seminandis praedijs ante omnia deduci debent per praedecefforem ex fructibus vltimi anni & residuum tanquam fructus diuidi debent inter eos pro rata temporis & quomodo hoc fieri debeat. 1. par. cap. 9. num. 8. fol. 68. col. 3.

Expense factae a successore maioratus in colligendis fructibus praediorum maioratus confundi debent cum expensis factis a praedeceffore pro fructibus quarēdis & haec omnes deduci debent de fructibus. Residuum autem diuidi debet inter heredes praedecefforis & successore pro rata temporis. 1. par. cap. 9. num. 10. fol. 69. col. 1.

Expensas quas fecit pro quarendis fructibus sequentis anni possessor maioratus heredes eius deducere debent ex fructibus sequentis anni vel recuperare a successore maioratus etiam si non vixerit vltimo die sequentis anni. 1. par. c. 9. nu. 11. fo. 69. col. 1.

Effectus magni qui sequitur in diuisione fructuum bonorum maioratus vno modo facta computatione anni vel alio. 1. par. c. 9. num. 13. fol. 71. col. 1.

Estimatio vtus fructus legati quomodo fieri debeat eo casu quo possit solui in estimatione. 2. par. q. 21. nu. 65. fol. 97. col. 3.

Euidata re ad iudicata vni ex coheredibus

post diuisionem an ceteri coheredes teneantur ad damnum vel praetiam eius. 3. par. quaest. 9. num. 19. fol. 128. col. 1.

Euidata re a patre legata vni ex filijs an ceteri filij de euictione teneantur. 3. par. q. 9. num. 22. fol. 129. col. 1.

Filius naturalis non existentibus filijs legitimis est capax totius hereditatis patris. 2. par. quaest. 6. num. 13. fol. 79. col. 3.

Filius melioratus in tercio & quinto bonorum non debet habere in parte meliorationis partem fructuum qui produci sunt ex praedijs hereditarijs post mortem patris sed ad heredes pertinent proportionibus hereditarijs. 1. par. cap. 6. alias num. 11. fol. 45. col. 1.

Fructus apparatus in praedio viri etiam si maritus non sit soluto matrimonio diuidi debet inter maritum & uxorem & heredes eorum. 1. par. c. 6. nu. 12. fol. 45. col. 1.

Fructus vltimi anni quo matrimonium solutum est quomodo diuidantur inter virum & uxorem & heredes eorum. 1. par. cap. 9. num. 1. fol. 64. col. 1.

Fructus fundi quem tulit maritus vel uxor ad matrimonium plenus fructibus qui colligi sunt constante matrimonio quomodo diuidi debeant inter eos vel heredes eorum sola matrimonio. 1. par. cap. 9. nu. 2. fol. 64. col. 3.

Fructus apparatus in fundo mariti vel uxoris soluto matrimonio quomodo diuidantur inter eos si ipsi non coluerunt fundum vel seminarunt sed colonus qui fundum conductum habet certa pensione. 1. par. cap. 9. num. 4. fol. 65. col. 1.

Fructus bonorum maioratus quomodo diuidendi sunt inter successorem & praedecefforem & inter maritum & uxorem si alteri eorum acquisitus sit maioratus durante matrimonio vel antea. 1. par. c. 9. nu. 6. fol. 65. col. 4.

Fructibus praediorum maioratus locatis a possessore quomodo diuidantur inter eum & successorem eo defuncto & a quo tempore numeretur annus. 1. par. cap. 9. nu. 7. fol. 63. col. 3.

Fructus dicuntur deductis expensis quae quae reuocandorum colligendorum conseruandorumque eorum gratia sunt. 1. par. cap. 9. nu. 8. fol. 68. col. 3.

8. fol. 68. col. 4.

Fructuum diuio in bonis maioratus quomodo fieri debeat inter virum & uxorem & heredes eorum cum successore maioratus. 1. par. cap. 9. nu. 14. fol. 70. col. 2.

Filius naturalis cui pater legauit quintum bonorum tenetur pro rata quinti soluere debita hereditaria. 2. p. q. 6. n. 14. f. 79. col. 2.

Filius si soluit pro patre aliquod debitum ab eo re petere potest nisi constet quod animo donandi id fecit. 2. p. q. 17. n. 4. fol. 90. col. 3.

Filius melioratus in tercio bonorum in certa re vel fundo si iste fundus ab alio possideatur an possit filius eum vendicare cum fructibus a possessore. 2. par. q. 26. nu. 4. fol. 101. col. 3.

Filius melioratus a patre in tercio bonorum cuius pater habebat certam rem ei legatam cum onere vt post mortem eam restitueret vni ex filijs an habebit partem illius rei propter meliorationem sibi factam. 2. par. q. 27. nu. 5. fol. 102. col. 2.

Filia dotata in mile si velit illa conferre vt habeat partem hereditatis paternae cum fructibus an iure hoc possit petere vel solum quod ei debetur ex hereditate compensata dote. 2. par. q. 28. num. 6. fol. 103. col. 3.

Filia habet actionem ad petendam partem hereditatis patris contra fratres suos si dotem quam pater ei dedit maritus amisit sine culpa eius cedendo actionem eis licet inanem. 2. par. q. 28. num. 8. fol. 103. col. 1.

Fratres si diuisionem hereditatis omiserint multo tempore ita vt multum creuerit valor hereditatis ex quo filia minus habet hodie in dote recepta quam faciat eius legitima si tamen habuit integram legitimam considerato valore hereditatis tempore mortis patris an petere possit supplementum legitime cum fructibus. 2. par. q. 29. num. 9. fol. 103. col. 3.

Filius melioratus in tercio an habebit fructus hereditatis productos post mortem patris pro rata tertij vel solum pro parte hereditatis. 2. par. q. 30. num. 12. fol. 104. col. 4.

Filius non potest vendicare rem suam quam pater vendidit ab emptore sine consensu eius si potest precium reuendite ab heredibus patris recuperare. 2. par. q. 32. nu. 15. fol. 106. col. 1.

Filia si non consentit in dote data a patre marito suo in pecunia loco bonorum immobilium maternorum quae habebat filia etiam si maritus consentit in tali permutatione poterit res suas vendicare non obstante quod dotem recepit in pecunia. 2. par. q. 33. nu. 18. fol. 107. col. 1.

Filia minor. 25. annis quae dote a patre recepit in pecunia poterit res immobiles maternas proprias vendicare cum fructibus etiam si ipsa & maritus tali permutationi & constitutioni dotis in pecunia a patre factae consenserit. 2. par. q. 33. num. 19. fol. 107. col. 1.

Filia quae recepit a patre dorem in pecunia pro rebus maternis immobilibus si petet postea bona materna cum fructibus tenebitur restituere dotem quam recepit in pecunia cum interesse ipsius pecuniae. 2. par. q. 33. num. 20. fol. 107. col. 1.

Filio decedente sine liberis in vita patris cui pater dederat aliquam rem pro legitima sua qui eam alienauit nullis alijs bonis relictis an habeat ceteri filij aliquod remedium contra tercium possessorem post mortem patris ad illum rem recuperandam. 2. par. quaest. 34. num. 23. fol. 108. col. 1.

Filio sine liberis decedente superstito patre a quo legitimam receperat in aliqua re quam alienauit non poterunt alij filij rem illam vendicare ab emptore si bona reliquit filius quibus suppleri possit legitima aliorum filiorum. 2. par. q. 34. num. 24. fol. 108. col. 2.

Filio decedente sine liberis patre superstito quem pater meliorauit in tercio bonorum quod ei tradidit in aliqua re non poterunt ceteri fratres post mortem patris illam rem vendicare ab emptore vel ab heredibus filij. 2. par. q. 34. nu. 26. fol. 109. col. 2.

Filij an possint reuocare donationem quinte partis bonorum a patre in vita facta vni ex filijs post mortem eius si in bonis ab eo relictis non habeat integram legitimam respectu valoris praesentis temporis. 2. par. q. 34. num. 28. fol. 109. col. 3.

Filia

Filia dotata habet priuilegium in dote vt possit eligere vnum ex duobus temporibus mortis patris vel tempus quo dos data fuit vt inspiciatur valor bonorum patris ad excludendam inofficiosa dotis quærellam non autem cæteri filij in donationibus propter nuptias. 2. part. q. 34. num. 30. fol. 111. col. 2.

Filia dotata a patre an teneatur totam dotem conferre fratribus mortuo patre vel solum dimidiam. 2. part. quæ. 36. num. 33. fol. 102. col. 2.

Fructus non veniunt in legato tertie vel quinte partis bonorum. 2. part. q. 39. num. 38. fol. 114. col. 3.

Filius familias si aliquid lucratus sit cum pecunia patris an illud præcipuum habere debeat vel communicare cum fratribus. 3. part. q. 2. num. 2. fol. 123. col. 1.

Filius familias si aliquid lucratus sit industria & labore suo illud habebit præcipuum nec communicabit cum fratribus. 3. part. q. 2. num. 3. fol. 123. col. 2.

Filius familias qui cum pecunia patris & industria sua aliquid lucratus est dimidium lucri habebit præcipuum ratione industriæ & laboris aliud dimidium habebunt fratres hæredes patris. 3. part. q. 2. num. 4. fol. 123. col. 2.

Filius qui administravit bona paterna & gubernavit industria & labore suo & augmentavit ea, an habebit ex bonis patris aliquid plusquam cæteri fratres ratione laboris & curæ. 3. part. q. 3. num. 6. fol. 123. col. 3.

Filij primi matrimonij si non probauerint quæ bona vltimater eorum ad matrimonium diuident æqualiter bona patris defuncti cum filijs secundi matrimonij. 3. part. q. 13. num. 42. fol. 136. col. 4.

Filia non tenetur conferre dotem quam recepit a patre si pater omnia bona diuisit in testamento inter filios & multo plus reliquit filio quam filie etiã si aliqua bona in diuisa reliquit quæ tamen diuisa sequuntur. 3. part. quæst. 14. nume. 51. fol. 139. col. 2.

Fructus hæreditatis quomodo diuidantur si filij testatoris aliquot annis omiserunt diuisionem bonorum. 3. part. q. 17. num. 54. fol. 140. col. 2. Et Villad. in polit. cap. 7. n. 2. Et Siguenz de claus. lib. 2. cap. 11. §. fructus. n. 102 =

Frater cohæres si fecit aliquam impensam in fulciendis aut reparandis rebus communibus an possit pecuniam quã in hoc impendit cum interesse recuperare, ab alijs fratribus. 3. part. q. 20. num. 59. fol. 142. col. 2.

Filij si non quærellauerint infra quinquennium de inofficiosa donatione a patre facta post mortem eius postea non admittitur eorum quærella. 2. part. q. 21. nu. 62. fol. 143. col. 1.

Filia quæ dotem inofficiosa a patre recepit poterit retinere ea parte qua hæres est patris vel agere contra maritum vel eius hæredes. 3. part. q. 26. num. 81. fol. 149. col. 2.

Filia si receperit a patre dotis nomine aliquid vltra legitimam ita vt dos sit inofficiosa de iure regio si illud quod recepit in dotem non excedat quintum an poterit ipsa vel maritus illud retinere tanquã quilibet extraneus qui potest capere quintum vbi concluditur q. nõ & in hoc erit filia vel maritus eius deterioris conditionis quam extraneus. 2. part. q. 26. num. 83. fol. 149. col. 3.

Filius melioratus in tertio & quinto bonorum habebit partem dotis inofficiosa datæ filie pro parte suæ meliorationis. 3. part. q. 27. num. 87. fol. 150. col. 3.

Fructus rei legatæ qui pertinent ad legatarium ex die acquisiti dominij an sint communes inter maritum & vxorem cui prædicta res fuit legata. 3. part. q. 28. num. 101. fol. 154. col. 3.

Fructus hæreditatis de late marito vel vxori non tenetur vnus alteri communicare quo vsq; eã possideat licet sibi cum fructibus restituatur. 3. part. q. 28. n. 103. fo. 159. col. 1.

Fructus ouium aut bouum vel aliorum pecorum quomodo diuidi debeant inter maritum & vxorem si pars gregis alterius perierit. 3. part. q. 29. nu. 104. fol. 159. col. 2.

H

Hæres qui inuentarium non fecit vel tempore debito non fecit quibus panis teneatur. 1. part. cap. 2. num. 16. fol. 6. col. 3.

Hæres si hereditatem non possideat licet habeat in ea partem si cohæres neget nõ potest petere vel intentare iudicium diuiforum sed prius agere debet iudicio ordinario

nario petitioni hæreditatis. 1. part. cap. 1. num. 5. fol. 2. col. 3.

Hæres qui fecit inuentarium tamen aliquas res occultauit hæreditarias qua pena puniatur. 1. part. cap. 2. num. 21. fol. 7. col. 3.

Hæres si neget cohæredem esse eum qui agit actione familie hærcis, non potest conueniri prædicta actione sed cohæres agere debet primo petitione hæreditatis. 1. part. cap. 5. num. 4. fol. 35. col. 1.

Hæres si confiteretur cohæredem esse actorem qui agit actione familie hærcis, procedere debet index in hoc iudicio diuisionis summare. 1. part. cap. 5. nume. 5. fol. 35. col. 2. & quid index facere debeat in tali casu ibidem.

Hærede vno absente an præsentis cohæredes possint diuisionem hæreditatis facere. 1. part. cap. 5. num. 15. fol. 39. col. 1.

Hæres præsens si non possideat partem cohæredis absentis quæ sibi adiudicata fuit ab arbitris quia eam vendidit vel perempta sit an teneatur cohæredi absenti ad æstimationem eius. 1. part. cap. 5. nume. 19. fol. 39. col. 4.

Hæres absens potest si velit petere precium partis rei suæ a cohærede quia vendidit vt suam quia in vniuersalibus precium succedit loco rei. 1. part. c. 5. n. 20. fol. 40. col. 1.

Hæres absens an possit vindicare partem hæreditatis suæ quam cohæres bona fide vendidit a bone fidei possessore. 1. part. c. 5. num. 21. fol. 40. col. 2.

Hærede bona fide alienante partem cohæredis absentis nõ tenetur reddere cohæredi absenti vltra precium quod vtiliter in rem suam versum est. 1. part. cap. 5. num. 22. fol. 40. col. 4.

Hæres absens cuius partem hæreditatis a cohærede vendita est bona fide nõ potest a possessore vindicare etiã si minoris vendita est quatin valeat sed solum precium quod recepit cohæres ab emptore. 1. part. cap. 5. nu. 23. quod procedit si emptor regressum habeat contra venditorẽ de cuius actione. 1. part. cap. 5. num. 23. fol. 40. col. 1.

Hærede mala fide alienante partem hereditatis cohæredis ab absentis qui ipsam re venditam cum fructibus tenetur restituere cohæredi absenti an teneatur fructus in specie restituere vel in estimatione. 1. part.

cap. 5. num. 24. fol. 40. col. 2.

Hæredes mariti licet multi sint vnum solum arbitrum pro sua parte nominare debet vxor vero alium ad diuidendũ bona communia cũ marito. 1. part. c. 6. n. 5. fo. 42. col. 1.

Hæredes mariti an teneantur alere vxorẽ eius interea quod dos ei soluta fuerit. 1. part. cap. 6. nu. 5. fol. 43. col. 4.

Hæreditas non potest adiri per procuratorem. 3. part. q. 4. num. 9. fol. 124. col. 1.

Hæres grauatus restituere hæreditatem alicui potest alienare vnam rem integram quæ non valeat vltra quartam hæreditatis quam ex ea retinere poterat. 3. part. q. 22. num. 64. fol. 143. col. 3.

Inuentariũ quid sit. 1. part. c. 2. nu. 1. fol. 4. col. 1.

Inuentarium precipua pars est omnium rationum & diuisionum & sine inuentario difficile est diuisionem fieri. 1. part. c. 1. num. 16. fol. 3. col. 3.

Inuentarium quomodo fieri debeat. 1. part. cap. 2. num. 2. fol. 4. col. 2.

Inuentarium de necessitate non requiritur quod fiat coram iudice. 2. part. c. 2. nu. 3. fol. 4. quod habet locum inuentario hæredis non tutoris ibidem. fol. 4. col. 2.

Inuentariũ quod fit a tutoribus necesse est quod fiat corã iudice. 1. part. c. 2. n. 4. fol. 4. col. 2.

Inuentij faciendi communis vsus & practica qualis sit. 1. part. c. 2. nu. 5. fol. 4. col. 2.

In inuentario quæ res scribi aut poni debeant. 1. part. cap. 2. num. 6. fol. 4. col. 3.

Inuentarium facere quæ personæ teneantur. 1. part. cap. 2. num. 7. fol. 4. col. 3.

Inuentarium an teneatur facere maritus vel vxor quæ superuixit de rebus communibus. 1. part. cap. 2. num. 8. fol. 4. col. 4.

Inuentarium facere tenentur omnes qui alienas res vel negocia administrant. 1. part. cap. 2. nu. 9. fol. 5. col. 1. quod limitatur vt non procedat de inuentario solenni sed tantum de descriptione bonorum ibidem 10. fol. 5.

Inuentarium faciendi ab onere excusat tutores & curatores consuetudo contraria. 1. part. cap. 2. num. 11. fol. 5. col. 2.

Inuentarium de bonis communibus si vxor non fecit non punitur propter communionem & partem quam habent in bonis communibus. 1. part. capit. 2. numero. 12. 99 2 fol.

fol. 5. col. 3.
Inuentarium facere non tenetur fiscus reprobata opinione specula qui contrarium tenuit. 1. part. capit. 2. nume. 13. fol. 5. col. 3.
Inuentarium facere pater non tenetur de bonis aduentitijs filij. 1. part. cap. 2. num. 14. fol. 6. col. 2.
Inuentarium quo tempore fieri debeat. 1. par. cap. 2. nu. 15. fol. 6. col. 2. & nu. 16.
In litem non iuratur contra hæredes tutorũ vel curatorũ qui inuentarium non fecerunt vel obscure fecerunt ipso tutore vel curatore defunctis. 1. par. cap. 2. nu. 20. fol. 7. col. 2.
Inuentarium factum ab vxore defuncti an releuet hæredes patris a confectioe alterius inuentarij. 1. part. cap. 2. nume. 22. fol. 7. col. 4.
Inuentario non facto a filijs hæredibus patris an teneantur creditoribus vel legatarijs in solidum ultra vires hæreditatis etiam de legitima sua. 1. part. cap. 2. num. 23. fol. 10. col. 1.
In inuentario an poni debeat lectum vel cubiculum quotidianum quod lucretur maritus vel vxor superstes. 1. part. capit. 3. num. 40. fol. 26. col. 1.
Index qui de diuisione hæreditatis cognoscit non potest cognoscere de debito quod vnus ex hæredibus debebat defuncto ante eius mortem sed ad iudicium ordinarium hoc remittere debet. 1. part. cap. 5. num. 10. fol. 36. col. 3.
In inuentario debent poni redditus vel tributum qui debebantur defuncto vsq; ad tempus mortis non quæ postea cecurrerunt quæ sunt hæredum. 1. part. cap. 6. nume. 11. fol. 45. col. 1.
Localia vel dona quæ sponsus dedit vxori suæ viduæ que secundo nupsit an lucretur ea mulier. 1. part. c. 7. nu. 33. fol. 55. col. 1.
Localia vel dona quæ vulgo joyas appellantur non potest dare maritus vxori vel sponsæ ultra octauam partem dotis quæ mulier dedit marito suo. 1. part. cap. 7. nu. 39. fol. 55. col. 4.
Localia vel dona quæ maritus dedit vel misit sponsæ suæ quando lucretur sponsa vel hæredes eius. 1. part. capit. 7. nume. 37. fol. 55. col. 4.

Impensa facta & meliorationes a marito vel vxore in bonis maioratus quomodo diuidantur inter eos & successorem maioratus. 1. part. capit. 10. num. 3. fol. 72. col. 1. vbi etiam declaratur lex. 46. Tauri. fol. 72. col. 2.
Impensa funeris quæ & qualis esse debet vt deduci debeat de quinto bonorum. 2. p. q. 12. nume. 24. cum duobus sequentibus fol. 83. col. 3.
Impensa facta pro eurando corpore defuncti an sit hodie impensa funeris & deduci debeat de quinto. 2. part. q. 12. nume. 25. fol. 84. col. 4.
Impensa funeris proprie quæ & qualis dicitur vt deduci debeat de quinto. 2. part. q. 12. nume. 26. fol. 85. col. 1.

*Nota dicitur * L. Vide: Vesterlygubres*

Lectum vel cubiculum quotidianum an poni debeat in inuentario. 1. part. cap. 3. num. 40. fol. 26. col. 1. & an apreciari debeat cũ id lucretur coniux superstes ibidẽ fol.
Lectum vel cubiculum quotidianum an lucretur vxor superstes cum bona mariti non sufficiant ad solutionem æris alieni. 1. part. cap. 3. num. 41. fol. 26. col. 3.
Legata & prælegata vni ex hæredibus veniunt in hoc iudicio diuisionis. 1. part. ca. 5. num. 11. fol. 37. col. 1.
Legatum factum a patre vni ex filijs inserta causa quia alius frater tantundem substituit ex archa sua valet et habere debet legatũ etiam si nõ prebetur aliũ fratrem substituisse dummodo legatum non excedat tertium & quintum bonorum patris. 1. part. cap. 5. num. 11. 12. & 13. fol. 37.
Legato facto vxor de quinto bonorum si hæredes moram fecerint in solutione tenetur ad omnes fructus dictæ quintæ partis. 1. part. cap. 6. num. 14. fol. 45. col. 2.
Legato vxori quinto bonorũ an possint hæredes mariti soluere legatum in pecunia vel mobilibus vel alijs rebus quæ fructus non producant. 1. p. c. 6. n. 15. fol. 45. col. 3. & an sit aliquid super hoc innouatum per legẽ. 20. tauri quæ hoc loco declaratur ibidem & nu. 16. fol. 45. col. 4.
Lucra si facta sunt in matrimonio dotẽ etiã in specie datã sine æstimatione quæ perit periculo vxoris mulier ex lucis in matrimonio factis deducere debet. 1. part. c. 7. nu.

7. n. 7. fol. 48. & idẽ erit de capitali mariti eadem ratione ibidẽ nu. 8. fol. 48. col. 4.
Legatum vsusfructus omnium bonorũ vxori factum valet in præiudicium filiorum dummodo estimatio eius nõ excedat quintum bonorum. 2. part. q. 21. nume. 60. fol. 96. col. 4.
Legatum speciei aliquando potest solui in pecunia numerata in vito legatario ex iusta causa. 2. part. quæ. 21. nume. 63. fol. 97. col. 2.
Legatum vsusfructus potest solui in æstimatione ex iuxta causa. 2. part. q. 21. num. 64. fol. 97. col. 3.
Legato vsusfructu bonorum quæ in domo habebat maritus vxori vel alij an veniat vsusfructus mercium quas maritus habebat in domo sua ad vendendum. 2. part. q. 23. nu. 68. fol. 98. col. 3.
Legato vsusfructu omnium bonorum vxori an intelligatur legatum factum de vsusfructu formali qui nomen & effectum iuris habet vel de vsusfructu causali qui capit diminutione non amittitur. 2. part. q. 24. num. 70. fol. 99. col. 1.
Legitima debetur solis filijs superstitibus post mortem patris aut matris non filijs qui decesserunt in vita patris etiam si pater prius dederit eis legitimam suam. 2. part. q. 34. num. 22. fol. 107. col. 2.
Lesio ultra dimidiam si in diuisione interueniat an habeat locum remedium legis secundæ. C. de rescinden. vendi. 3. part. q. 10. num. 25. fol. 129. col. 4.
Legum correctio licet vitanda sit tamen admittenda est quando ex verbis legis colligitur corrigere voluisse. 3. part. q. 27. nu. 98. fol. 157. col. 4.
Leges semper fieri debent generaliter vt omnes comprehendant non singulares personas. 3. part. q. 28. nu. 100. fol. 158. col. 1.

M

Maritus non tenetur computare in sortem fructus pignoris dati per solutione dotis interea quo dos non soluatur. 1. part. cap. 6. num. 8. fol. 44. col. 2.
Militia vel officium ad hæredes transmissibile si comparentur a patre filio qualiter conferatur. 1. p. c. 3. nu. 25. fol. 20. col. 3.
Minor prodigus aut furiosus quibus administratio bonorum interdicta est nõ potest

petere diuisionem bonorum comunium. 1. part. cap. 1. num. 3. fol. 2. col. 2.
Minor si petat restitutionem aduersus vnũ capitulum partitionis ex eo qd aliqua res sibi adiudicata minus valeat quam taxata fuit ab arbitris æstimatoribus an propter hoc restitui debeat. 1. part. cap. 3. nu. 31. fol. 22. col. 4.
Maritus si amiserit capitale suum vel bona quæ tulit ad matrimonium eo constante non liberatur a solutione dotis vel aliorum bonorum quæ vxor tulit ad matrimonium. 1. part. cap. 7. num. 5. fol. 48. col. 3.
Maritus si tulit ad matrimoniũ aliquas res quæ pondere mureo mensura ve consistunt quæ consumpta sunt si lucra facta sint in matrimonio æstimationem earũ ferre debet non valore que habet hodie reperere soluti matrimonij. 1. p. c. 7. n. 11. & 12. fol. 49. col. 3. vbi ratio diuersitatis ponitur inter maritum & vxorem.
Maritus si vendidit re vxoris de cõsensu eius vel simul vterq; vendiderunt an teneatur maritus restituere vxori pretium rei suæ quã vendidit. 1. part. c. 8. nu. 2. fol. 57. col. 1.
Mulier nõ præiudicatur nec amittit ius quod habet cõtra maritũ qui re propriam ipsius vxoris vendidit de cõsensu eius ad recuperandũ precium rei suæ licet quo ad emptorem sibi præiudicet vt cõtrauenire nõ possit. 1. part. cap. 8. num. 3. fol. 57. col. 2.
Maritus pauper si vendidit re vxoris ad alimenta vtriusq; non tenetur pretium restituere vxori ipsius rei vendite. 1. part. ca. 8. num. 4. fol. 57. col. 3.
Mulier potest bona sua propria parafernalia a marito vendita sine cõsensu eius recuperare a possessore. 1. part. cap. 8. num. 5. fol. 57. col. 3.
Maritus si vendidit rem propriam vxoris sine cõsensu eius minori precio quã valebat an poterit mulier illud precium vel verum a marito recuperare. 1. part. cap. 8. num. 6. fol. 57. col. 4.
Maritus si male vendidit re vxoris minori precio quã valeat non potest cõpensare culpam in hoc cõmissam cum diligencia & bona administratione in alia re vxoris facta. 1. part. cap. 8. num. 7. fol. 58. col. 1.
Maritus si vendidit rem vxoris sine cõsensu eius minoris quam valeat & illud

Inuentarium in litem. Vide supra 210 in litem hac pagina

Inuentarium aut damnum bonorũ hæreditatis quod est diuisio inter coniugem superstitem & hæredes defuncti. Communica. Matrimonij in L. 2. tit. 9. q. 1. art. 5. Reop. n. 21. Et q. 1. 2.

INDEX.

fit conuersum in utilitatem vtriusq; illud deducatur de bonis communibus quod vero plus valebat consequetur vxor de bonis mariti. 1. part. c. 8. nu. 8. fol. 58. col. 2.

Maritus si vendidit fundum vxoris sine voluntate eius an teneatur vxori ad verum valorem fundi & ad partem fructu quos habitura esset si fundus eius non esset venditus. 1. par. cap. 8. num. 9. fol. 58. col. 3.

Maritus si ludo amisit aliquam pecuniam an vxor soluto matrimonio possit tantundem accipere ex bonis communibus. 1. par. cap. 8. num. 10. fol. 58. col. 4.

Maritus si fideiusit pro aliquo & soluit pro eo nec potuit ab eo recuperare quod soluit an poterit vxor vel eius hæredes tantundem deducere de bonis communibus. 1. par. cap. 8. num. 12. fol. 59. col. 4.

Maritus si fideiusit & soluit pro alio qui soltius erat in illo contractu pro quo fideiusit quia soltius subito vel casu amisit bona sua propter quod non potuit ab eo recuperare pecuniam quam pro eo soluit, vxor tenetur hoc damnum participare ex bonis communibus non solus maritus. 1. par. cap. 8. num. 13. fol. 59. col. 4.

Maritus si vendidit vel locabit aliquam rem minori pretio quam valebat volens gratificare amico vel cognato suo an vxor poterit tantundem emedio lumere ex bonis communibus constante matrimonio acquisitis. 1. par. cap. 8. num. 14. fol. 60. col. 1.

Maritus si vendidit fructus prædiorum ante tempus collectionis minori precio quam valerent ut ex eis soluere debitum proprium ad quod vxor non teneatur an tenebatur damnum satisfacere vxori vel eius hæredibus ex bonis communibus. 1. par. capit. 8. num. 15. fol. 60. col. 2.

Maritus si constante matrimonio emit officium tabellionatus vel simile quod ex beneficio principis acquiritur soluta certa pecunia quod multo plus valet tempore soluti matrimonij an vxor propter lucra facta constante matrimonio habeat partem in eo vel eius estimatione. 1. par. cap. 8. num. 16. fol. 60. col. 3.

Maritus si plantauit vineam in fundo vxoris vel edificauit domum in solo vxoris quomodo fieri debeat diuisio meliorationis in eo factæ. 1. par. c. 10. num. 1. fol. 71. col. 4.

Maritus si edificauit domum in solo vxoris an valor edificij secundum præsens tempus considerari debeat vel secundum tempus quo edificium factum est. 1. part. cap. 10. num. 2. fol. 71. col. 4.

Mater si aliquid erogauit in alimentis filij quando teneatur filius id conferre vel in legitimam imputare. 1. par. q. 17. num. 38. fol. 90. col. 2.

Maritus si legauit vxori vsum fructum bonorum suorum vel alicuius fundi an primo deduci debeant debita ipsius an teneatur hæredes integrum vsum fructum illius fundi vel omnium bonorum præstare mulieri. 2. par. quæst. 21. num. 57. fol. 96. col. 1.

Maritus si iussit in testamento ut dos restitueretur vxori suæ an possint hæredes viri impensam quam maritus fecit in fundo dotali recuperare vel petere ab vxore. 2. par. q. 38. num. 37. fol. 113. col. 3.

Maritus an possit res acquisitas durante matrimonio alienari titulo donationis. 2. par. q. 41. num. 46. fol. 117. col. 1.

Mulier transiens ad secundum matrimonium licet possit legare secundo viro quintum bonorum suorum non tamen poterit disponere de quinta parte arrarum vel lucrorum qui habuit a priore marito sed ea teneatur referuare filiis primi matrimonij. 3. par. q. 15. num. 52. fol. 139. col. 3.

Mater si dedit vni ex filiis post mortem patris aliquam rem communem cum fratribus ex bonis quæ sitis constante matrimonio in dotem vel donationem propter nuptias an ceteri filij possint partem suam vendicare cum fructibus. 3. par. q. 22. nu. 63. fol. 143. col. 2.

Mater si dedit in dotem vel donationem propter nuptias vni ex filiis aliquam rem quæ erat communis omnium filiorum quam habuerunt ex hæreditate paterna an possint a matre petere fructus illius rei pro parte sua quos fecit suos possessor qui eam titulo & bona fide rem illam possidet. 3. part. quæst. 22. numer. 65. fol. 144. col. 1.

Mulier aut parentes eius qui fundum æstimatum dederunt in dotem si decepti sunt in pretio eius quia plus valebat licet non ultra dimidiam an eis competat restitutio vel recisio contra tale

INDEX

rale præcium & dotis constitutionem. 3. par. q. 26. num. 77. fol. 148. col. 2.

Minus habere dicitur qui nihil habet. 3. par. q. 28. num. 96. fol. 157. col. 3.

Maritus vel vxor si tulit ad matrimonium aliquas oues vel boues in æstimas & mortuæ fuerint & habeat deducere ex lucris constante matrimonio factis æstimationem earum qualem æstimationem & valorem deducere debet an præsentem vel præteritum cum perierunt, vel relata æstimatione ad tempus quo tulit ad matrimonium. 3. par. q. 30. n. 107. fol. 160. col. 2.

Maritus si vendidit oues vel boues quas tulit vxor ad matrimonium contra voluntatem eius an poterit vxor vel eius hæredes petere ab hæredibus mariti præcium quod nunc valebant vel præcium redactum quod processit ex venditione earum. 3. par. q. 129. num. 108. fol. 161. col. 1.

N

Nomina debitorum pecuniæ creditæ per hæredes viri si deteriorata facta sunt an periculum pertineat ad vxorem cui vsum fructus omnium bonorum legatus est vel ad hæredes mariti. 2. par. q. 22. num. 65. fol. 97. col. 4.

O

Oblatio maioris præcij quæ in vulgari dicitur puja quæ tempore fieri debeat inter coheredes. 1. par. c. 3. nu. 30. fol. 22. col. 3.

Opinio Tellij & Antonij Gom. improbat & approbat opinio contraria D. Episcopi Couarr. & Auendanij. 2. par. q. 13. num. 25. & 26. fol. 87. col. 1.

Opinio alia Tellij Fernandez in. l. 22. Taurina præbatur & ratio eius assignatur. 2. par. q. 13. num. 29. fol. 87. col. 1.

Obligatio facti faciendi vel non faciendi, non obligat præcisse promittentem ad faciendum vel non faciendum sed solum ad interesse. 2. par. q. 15. num. 36. fol. 89. col. 3.

Opinio Antonij Gom. improbat & declaratur tex. in. l. 1. C. de nego. gest. 2. par. q. 17. num. 40. fol. 90. col. 4.

Omnia quæ pater aut mater dedit filio ob aliquam causam censetur dedisse in dubio ut imputentur in legitimam & conferantur ideo debent conferri vel imputari quia non est proprie donatio sed anti-

cipatio solutionis legitime. 2. part. q. 17. num. 42. fol. 61. col. 1.

Opinio Bar. in. l. Stichus. ff. de peculio declaratur & distinguitur quæ alias absolute sumpta non est vera. 2. par. q. 17. num. 45. fol. 91. col. 4.

Opinio Bart. in. l. 1. §. nec castrense. ff. de collatio. bon. declaratur & limitatur. 2. par. q. 28. num. 46. fol. 92. col. 1.

Opinio Bar. in. l. sempronio. ff. de usufruct. lega. declaratur. 2. part. q. 25. num. 2. fol. 111. col. 1.

Opinio Bald. in. l. licet. C. de iure deliber. declaratur & limitatur in eo quod dixit non posse prescribi contra filios in paterna hæreditate mixto tempore nona ginta annorum. 2. part. q. 29. num. 11. fol. 104. col. 2.

Opinio Petri de Auendaño quæ loquitur declarando legem de Madrid super dotibus moderandis improbat. 3. par. q. 27. num. 93. fol. 155. col. 1.

P

Permutatio vel venditio censetur facta inter coheredes diuidentes id circo de eustione tenentur inuicem. 1. par. cap. 3. nu. 10. fol. 13. col. 1.

Princeps si donauerit aliquam rem filio familias ut illam habeat inuita sua & post eum descendentes eius an acquiratur vsum fructus patri. 1. par. cap. 8. num. 24. fol. 63. col. 4.

Pensiones domus vel fundi mariti vel vxoris locati constante matrimonio quomodo diuidantur inter eos matrimonio soluto. 1. part. capit. 9. numero. 4. fol. 65.

Pater aut mater habens filios legitimos & naturales, ex qua parte bonorum suorum potest disponere inter extraneos. 2. par. q. 1. num. 1. fol. 75. col. 1.

Pater non habens filios sed posthumum quem reliquit hæredem tempore mortis potest disponere de quarta parte bonorum pro animæ vel inter extraneos. 2. par. q. 1. num. 2. fol. 75. col. 1.

Pater potest meliorare filium vel nepotem in quinto & tertio bonorum non tamen poterit meliorare filiam ex causa matrimonij nisi hoc fecerit in testamento. 2. par. q. 2. num. 3. fol. 75. col. 2.

Pater pactum de meliorandis filiis, ex causa onerosa matrimonij. vide infra d. patet.

INDEX.

Pater si melioravit filium in tercio & quinto bonorum vel in vna re quæ faciebat tertium & quintum bonorum quæ habebat si excedit melioratio tertium & quintum bonorum præsentium quæ habebat tempore mortis non tamen excedit si cum lentur dotes quas antea dederat filiabus suis an valeat in totum talis melioratio. 2. par. q. 3. nu. 4 & 5. fol. 76. col. 2.

Pater si melioravit filium in tercio & quinto bonorum vel in vna re quæ faciebat tertium & quintum & legitimam & non habebat alia bona tempore mortis quia iam traddiderat legitimas suas cæteris filiis an valebit dicta melioratio in totum. 2. par. q. 1. num. 5. fol. 76. col. 1.

Pater si melioravit filium in tercio & quinto bonorum suorum si plus non dixerit an extendatur melioratio ad alia bona quæ non possidebat tempore mortis si legitimam suam dederat alijs filiis in dote vel donationem propter nuptias. 2. par. q. 3. nu. 7. fol. 78. col. 1.

Pater si melioravit vnum ex filiis in tercio alium in quinto bonorum prius deducetur quintum quæ terciū. 2. p. q. 5. n. 9. f. 78. c. 1.

Pater si melioravit filium in tercio bonorum nec disposuit de quinto deducendum est tertium de omni hæreditate patris. 2. pa. q. 5. nu. 10. fol. 79. col. 1.

Pater habens filium naturalem vel spurium si non habeat filios legitimos sed habeat fratres & legaverit filio naturali quintum bonorum & fratres instituerit hæredes & fecerit aliqua legata pia vel gratiosa an hæc deduci debeant de quinto vel de tota hæreditate. 2. p. q. 6. nu. 11. f. 79. c. 2.

Pater naturalis si condennetur in vita ut det vno quocq; anno filio naturali centum nomine alimentorum & melioraverit vnum ex filiis legitimis in tercio & quinto bonorum an deducetur de quinto prædicta alimenta vel de tota hæreditate tanquæ res aliena. 2. p. q. 7. n. 15. f. 79. c. 4.

Pater si melioravit in vita sua vnum filium in quinta parte bonorum & in testamento melioravit alium filium vel uxorem, vel extraneum in alio quinto an valebit vtraq; melioratio. 2. p. q. 8. n. 17. f. 80. co. 1.

Pater si melioravit vnum ex filiis in quinto

bonorum, & in testamento melioravit alium filium in alio quinto quod potuit de quo quinto deducuntur legata pia & gratiosa. 2. par. q. 9. nu. 18. fol. 80. col. 4.

Pater si melioravit vnum filium in quinto bonorum per contractum inter vivos irrevocabilem & postea in testamento melioravit alium filium in alio quinto bonorum & iussit legata pia & gratiosa deduci de primo quinto & melioratione non deducuntur hæc de prima melioratione quinti sed de secunda facta in testamento. 2. par. q. 10. num. 20. fol. 82. col. 1.

Pater si melioravit filium in tercio bonorum & iussit ut ex eo solueret legata pia & gratiosa & impensam funeris & non disposuit de quinto an valebit dictum gravamen appositum filio in tercio bonorum & dicitur quod valet vsque ad quintum non ultra. 2. par. q. 10. num. 20. fol. 82. col. 1.

Pater si melioravit vnum ex filiis in tercio bonorum & alium filium in quinto & iussit ut filius melioratus in tercio solueret dimidium tertij alij fratri meliorato in quinto, ut ex eo soluerentur legata pia & impensa funeris an valebit tale gravamen. 2. par. q. 11. nu. 22. fol. 82. col. 4.

Pater si dedit aliquid filio ad ordines suscipiendos an teneatur illud conferre vel intelligatur melioratus in eo. 2. par. q. 13. num. 27. fol. 85. col. 2.

Pater si dedit filio libros vestes clericales vel pecuniã ad ordinem suscipiendos reputabitur castrens. 2. p. q. 13. n. 29. f. 87. co. 3.

Pater an possit revocare donationem quintæ partis bonorum quam fecit filio ob causam matrimonij vel si ei tradidit possessionem eius vel possit eam mutare vel limitare. 2. par. q. 14. nu. 30. fo. 87. co. 4.

Promissio de meliorando vnum ex filiis in quinto bonorum ex causa onerosa efficacior est quam donatio & traditio facta a patre sine promissione idcirco a patre revocari non potest. 2. par. q. 14. num. 31. fol. 88. col. 3.

Promissio facta a patre filio de meliorando in tercio & quinto bonorum ex causa onerosa etiam si cum tercio facta non fuerit valet irrevocabiliter in tercio & quinto. 2. par. q. 14. nu. 34. fol. 89. co. 4.

Pa-

INDEX

Pater si ex causa onerosa matrimonij promissit non meliorare aliquem ex filiis in tercio nec in quinto bonorum si contrafecerit an revocabitur in totum melioratio vel solum quo ad interesse filiarum vel generis cui facta est promissio. 2. pa. q. 15. num. 35. fol. 89. col. 2.

Pater qui soleniter promissit ex causa onerosa non meliorare aliquem ex filiis an poterit disponere de quinto pro anima vel alio modo inter filios vel extraneos. 2. par. q. 16. num. 37. fol. 89. col. 4.

Pater si soluit pro filio aliquam quantitatem pro delicto a filio commisso an teneatur filius conferre illud vel imputare in legitimam. 2. par. p. 17. nu. 38. fol. 90. col. 1.

Pater si soluit pro filio aliquam condemnationem pro delicto ab eo commisso in parua quantitate donare videtur & causa pietatis ideo non tenetur conferre filius secus si in magna quantitate fuerit. 2. par. q. 17. nu. 43. fol. 81. col. 2.

Pater si aliquid erogavit pro filio ad obtinendum beneficium ecclesiasticum vel in lite vel alio modo an possit imputare in legitimam filij vel ipse teneatur id conferre. 2. par. q. 18. num. 46. fol. 92. col. 1.

Pater si aliquid impendit pro filio ad obtinendam dignitatem quæ commodum pecuniarum non habet nec transmittitur ad hæredes non tenetur filius conferre nec imputare in legitimam. 2. par. q. 18. num. 48. fol. 92. col. 3.

Pater si accepit aliquam rem in emphiteosim vel tributum pro se & vno ex filiis quem elegerit vel pro se & filio maiore & tempore mortis plus valeat cum onere tributi an filius qui eam habere debet ex pacto patris illud quod plus valet teneatur conferre. 2. p. q. 19. nu. 49. fol. 93. col. 2.

Pater si aliquid acquisivit filio & iussit ei tradi post mortem suam non tenetur id conferre. 2. par. quæst. 19. numer. 50. fol. 93. col. 3.

Pater si accepit aliquem fundum in emphiteosim pro se & liberis suis & hæredibus certa pensione soluenda quolibet anno ita quod non possit eam vendere nec alienare nec diuidere arbitri ad diuidendum, dati ad iudicare eam debent vni ex filiis cum onere pensionis eo precio quod va-

let tempore diuisionis. 2. par. q. 19. nu. 53. fol. 93. col. 1.

Pater si dedit filiarum dotem in officiosam an pater vel fratres possint statim petere id quod in officiosum est. 2. par. q. 20. nu. 55. fol. 95. col. 1.

Pater si dedit dotem filiarum in officiosam respectu præsentis temporis non potest ipse vel filij eius in vita sua agere de in officiosa dote sed expectare debet tempus mortis patris. 2. par. q. 20. num. 55. fol. 95.

Patrem mortuum qui dotem in officiosam dedit filiarum cæteri filij poterunt petere id quod in officiosum est a marito etiam constante matrimonio. 2. par. q. 20. num. 56. fol. 95. col. 4.

Pater si legavit uxori usufructum bonorum suorum an tale legatum valeat in præiudicium filiorum suorum. 2. par. q. 21. num. 58. fol. 96. col. 3.

Parentibus arbitrium a lege datur in quibus bonis relinquunt filijs legitimam siue immobilibus siue in immobilibus. 2. par. q. 28. num. 71. fol. 103. col. 1.

Pater si dederit filio aliquam rem, ut inde se aleat & onera matrimonij sustineat postquam uxorem duxit an censetur eum meliorasse in illa re vel teneatur illam conferre fratribus. 2. par. q. 31. num. 14. fol. 105. col. 3.

Pater si vendidit bona aduenticia filij an filius possit petere pretium rei suæ alienatæ a fratribus & hæredibus patris vel vendicare rem suam ab emptore. 2. par. q. 32. num. 15. fol. 106. col. 1.

Pater si dotavit filiam quæ habebat bona materna immobilia in pecunia numerata vel immobilibus mortuo patre an possit petere filia res suas maternas quas pater possidebat cum fructibus. 2. par. q. 33. num. 17. fol. 106. col. 3.

Pater si melioravit filium in tercio & quinto quod assignavit ei in re certa & quod plus valebat haberet in legitima ipso filio sine liberis decedente in vita patris an cæteri filij habeant aliquod remedium contra tertium possessorem cui filius vendidit illam rem. 2. par. q. 34. n. 21. fol. 107. col. 3.

Pater si fecit aliquas donationes minutas in vita eius an possit postea in testamento disponere de toto quinto bonorum. 2.

INDEX.

par. q. 35. num. 31. fol. 112. col. 2.
Pater si in testamento iussit solui aliqua de bita quæ declarauit debere si nō conster de debito an tale legatū deduci debeat de quinto vel de tota hæreditate. 2. par. q. 37. num. 36. fol. 113. col. 2.
Pater si dotauit filiam in aliqua quantitate quæ habebat bona materna non expreso de cuius bonis eam dotabat an poterit filia post dotem a patre receptam petere bona materna a patre. 2. par. q. 40. num. 4. fol. 115. col. 2.
Pater si dotauit filiã in re propria ipsius patris cum haberet bona communia cum vxore acquisita constante matrimonio an talis odos censeatur data de bonis cõmunibus an de bonis ipsius patris. 2. par. q. 40. num. 42. fol. 115. col. 4.
Pater si meliorauit filium in tercio & quinto bonorū quod ei assignauit in aliqua re acquisita cõstante matrimonio in qua vxor habebat dimidiam an valebit melioratio in totum vel in dimidia. 2. par. q. 41. num. 44. fol. 116. col. 3.
Pater an possit substituere pupillatiter filio suo aliquẽ extraneũ in melioratione tertij quã ei fecit. 2. par. q. 42. n. 50. fo. 119. col. 1.
Pater si non seruauerit ordinem a lege tauri datã in substitutione tertij in quo filiũ meliorauit an persone nominate in l. 27 de toro admittantur suo ordine in dicta melioratione vel erit nulla substitutio aliter facta contra ordinem prædictæ legis. 2. par. q. 43. num. 52. fol. 119. col. 3.
Pater qui arras dedit vel promittit sponsæ an poterit in testamento disponere de toto quinto pro anima vel inter extraneos vel deducantur arræ de quinto bonorū. 2. par. q. 44. num. 54. fol. 120. col. 1.
Pater si dedit sponsæ iocalia quæ vulgo joyas dicuntur an possit in testamento disponere de toto quinto bonorū in præiudiciũ filiorū vel prædicta iocalia deducantur de quinto. 2. par. q. 44. n. 55. fo. 120. col. 1.
Pater si fecit diuisionem hæreditatis suæ in testamento re aliqua cuius vni ex filiis vtereri fratres de euictione eius non tenentur. 3. par. q. 9. nu. 21. fol. 128. col. 4.
Pater si legauit rem alienam filio vel extraneo an hæredes eius teneatur de euictione. 3. par. q. 9. num. 23. fol. 129. col. 2.

Pater qui ex primo matrimonio duas filias habuit si dotauit eas durante secundo matrimonio in æqualiter quomodo conferre teneatur prædictas dotes & an eas teneatur conferre fratribus primi vel secundi matrimonij. 3. p. q. 12. n. 28. fo. 131. col. 4.
Pater si recepit in dotem cum prima vxore fundum in æstimatum qui multo plus valebat cum illum dedit in dotem filie primi matrimonij quam tempore quo eũ recepit quomodo fieri debeat collatio dotis cõ alia filia primi matrimonij quæ minus recepit. 3. p. q. 12. num. 31. fol. 132. col. 3.
Pater qui recepit in dotem fundum in æstimatũ cũ prima vxore si dederit illũ æstimatũ filie primi matrimonij nō valet talis æstimatio cũ fundus sit proprius ipsius filie. 3. par. q. 12. nu. 32. fol. 133. col. 1.
Pater si dedit in dotem filie primimatrmonij fundum quem recepit in dotem cum matre eius æstimatum vel in æstimatum an secunda vxor cuius matrimonio constante fundus datus est in dotem filie primi matrimonij possit petere soluto matrimonio vt æstimatio illius fundi deducatur sibi ex bonis communibus vel etiã æstimatio fructuum illius fundi. 3. par. q. 12. num. 33. fol. 133. col. 3.
Pater si recepit in dotem cum prima vxore fundũ æstimatum & illum postea dedit in dotem filie primi matrimonij in eadẽ æstimacione cum plus valeret an filij secundi matrimonij possint petere q. filia dotata cõferat omnibus filiis illud quod plus valebat fundus ille & an hoc possint petere hæredes extranei secunde vxoris. 3. par. q. 12. num. 35. fol. 134. col. 2.
Pater si dedit in dotẽ filie primi matrimonij aliquẽ fundum acquisitum & melioratum constante secundo matrimonio eo soluto poterit vxor secunda vel eius hæredes petere in diuisione bonorū vt de bonis cõmunibus deducatur sibi æstimatio illius fundi cum fructibus. 3. par. q. 12. num. 37. fol. 134. col. 4.
Pater si dedit in dotem filie primimatrmonij vel extraneæ personæ cessante fraude aliquam rem cõmunem acquisitam durante secundo matrimonio quæ tempore quo solutũ est multo plus valet quã æstimata fuit non tenetur ipse vel hæredes

INDEX

des eius soluere vxori secunde ultra dimidiam precij quod valebat tempore quo data fuit in dotem. 3. p. q. 12. num. 38. fol. 35. col. 2.
Pater si non fecit inuentarium tempore quo solutum est primum matrimoniũ de bonis cõmunibus sed solum factum fuit inuentarium ab vxore secunda bonorum quæ reliquit maritus tempore mortis an per illud possit fieri diuisio bonorum & quomodo hoc casu fieri debeat diuisio. 3. p. q. 13. n. 39. fo. 136. col. 1.
Pater legitimus administrator bonorū maternorum filie si eam dotauit an & quando censeatur dotasse de bonis filie vel suis. 3. p. q. 14. n. 45. fo. 137. col. 4.
Pater qui simpliciter dotem promissit pro filia cuius bona materna administrabat an censeatur dotare eã de bonis suis vel ipsius filie. 3. part. q. 14. num. 46. fol. 138. col. 1.
Pater qui simpliciter promissit in dotem aliquem fundum filie suæ quem habuit in dotem cum matre ipsius sine æstimacione non censeatur dotare de suis bonis sed de bonis filie. 3. par. q. 14. nu. 47. fol. 138. col. 2.
Pater simpliciter dotem promittens pro filia quæ habebat bona materna ex lucris cõstante matrimonio factis cũ matre eius defuncta non censeatur dotasse filiam de bonis suis sed filie. 3. par. q. 14. nu. 48. fol. 138. col. 3.
Pater si diuisit omnia bona sua inter filios & pro modo possessionis onera æris alieni distribuit inter eos an possit postea prædictam diuisionem reuocare. 3. p. q. 16. n. 53. fol. 140. col. 1.
Pater si diuisit omnia bona inter filios qui primo filiam dotauit si in diuisione bonorum multo plus ex bonis suis dedit filio quam filie non tenebitur filia dotem conferre. 3. par. q. 14. num. 50. fol. 139. col. 1.
Pater si diuisit omnia bona sua inter filios & multo plus dedit filio quam filie ex bonis suis etiam si aliqua bona in diuisa reliquit quæ diuisa sequuntur non tenebitur filia dotem conferre. 3. par. q. 14. nu. 51. fol. 139. col. 2.

Pater si prælegauit filio tertium bonorum suorum non debentur ei fructus hereditatis pro rata tertij secus autẽ erit si iure institutionis tertium ei reliquit. 3. p. q. 17. num. 54. fol. 140. col. 2.
Pater si vendidit vel locauit filio aliquam rem minoris pretij quam valebat an reuocare vel petere iustum pretium poterit ceteri filij post mortem patris si illud excedat tertium & quintum bonorum & quomodo succurreretur eis aduersus alienata titulo oneroso. 3. par. q. 21. n. 61. fol. 142. col. 4.
Pater aut mater si meliorauit filium in tercio & quinto bonorum & postea emit vel edificauit capellam & dotauit eam vt missæ & anniuersariũ vniquoq; anno dicerentur an hæc inpena exire debeat de quinto in totum vel pro parte. 3. par. q. 23. nu. 66. fol. 144. col. 3.
Pater si emit fundum vel iussit in testamento ut emeretur ab hæredibus vt ex fructibus eius soluerebantur elemosinæ clericis pro missis dicendis vnoquoq; anno exire debet de quinto quod in tali emptione fundi impensum est. 3. par. q. 23. num. 67. fol. 145. col. 2.
Pater aut mater si fecit testamentum & in eo meliorauit vnum ex filiis in tercio aut quinto bonorum coram legitimo numero testium & antequam firmasset vel perfectisset testamentum amisit loquellam vel intellectum an valeat testamentum saltem quo ad meliorationem tertij & quinti. 3. part. q. 24. num. 68. fol. 145. col. 3.
Pater qui cepit facere testamentum inscriptis coram quinque testibus & tabellione si non potuit illud perficere quia obmutuit post institutionem heredum & aliqua legata facta valebit testamentum tãquam nuncupatiuum. 3. part. q. 24. nu. 69. fol. 146. col. 1.
Pater si moriatur relictis quatuor filiis hæredibus tribus masculis & femina minore viginti quinque annis & fratres dederint ei in dotem vnum fundum pro quarta parte hæreditatis quæ ad se pertinebat quæ postea petijt restitutionem contra prædictam permutationem factam cum

INDEX.

fratribus quia minus valebat fundus quā quarta pars hæreditatis an teneatur reddere æstimationem eius vt restitutionē consequi possit. 3. par. q. 25. nu. 74. fol. 147 col. 3.

Et in prædicto casu an teneatur filia in integrum restituta restituere præcium quod hodie valebat prædictus fundus vel præcium quod valebat eo tempore quo fundus in dotem datus est. 3. p. q. 25. n. 75. fol. 147. col. 4.

Pater si dedit in dotem fundum æstimatum minori præcio quā valebat genero suo non habebit filia actionem contra maritum vel eius hæredes ad supplementum vel rescissionem contractus nisi pro ea parte qua hæres est patris. 3. p. q. 26. n. 79 fol. 148. col. 4.

Pater qui fundum æstimatum dedit in dotem pro filia minori præcio quam valeat sciens plus valere quam æstimatus est nō potest agere ad supplementū præcij nec eius hæredes nec filia dotata quia censeatur donasse sed si donatio excedit legitimam filia soli fratres poterūt agere contra maritum de inofficiosa dote. 3. p. q. 26 n. 80. fol. 149. col. 1.

Pater si dedit filia dōtem inofficiosam si eā legauit ei in testamēto valebit legatum dnm modo nō excedat tertium & quintū. 3. p. q. 26. n. 82. fol. 149. col. 2.

Pater si dedit in dotem filia fundū æstimatum minori præcio quam valeat quo casu cēsetur esse donatū agere an possint ceteri filij contra sororem vel maritum si dos sit inofficiosa. 3. p. q. 26. nu. 84. fol. 150. col. 1.

Pater aut mater si dedit filia fundum æstimatum in dotem minori præcio quam valeat sciens plus valere ita vt donatio censeatur facta in parte & antea meliorauit filium in tercio & quinto per cōtra ctum irreuocabilem: & sic donatio nō va luerit quis poterit eā reuocare mortuo patre an filij hæredes vel solus filius me lioratus. 3. part. quæst. 26. num. 85. fol. 150. col. 1.

Pater habens quatuor filios & filias si dedit filia in dotem quartam partem bonorū quæ tunc habebat & postea vnum ex filijs meliorauerit in tercio & quinto bo-

norum an filius melioratus possit eitem patris possit aliquam partē repetere do tis datæ filia & quantam. 3. p. q. 27. n. 88. fol. 150. col. 2 & 3.

Pater si dotauit filiam in certa quantitate quæ non excedit legitimam & quintum si tamē excedit legitimam & partem ter cij an illud ab ea mortuo patre possit re peti. 3. par. quæst. 27. nu. 88. fol. 150. col. 3. & fol. 151. col. 2.

Præscriptio in actione cōmuni diuidendo quanto tempore causetur & huic iuri di uidendi præscribatur. 3. p. q. 31. nu. 19. fol. 161. col. 4.

Quinta parte bonorum legata vxori vel ex traneo incerto prædio quod quintum fa ciebat an omnes fructus illius prædij ad legatarium pertineāt post mortem testā tis si alia legata pia fecit que exire debēt de quinto. 1. part. cap. 6. num. 17. fol. 45. col. 3.

Quinto legato vxori & alia quæ de quinto tractantur vide in verbo legatum, & in verbo vxor.

Quibus in casibus nō acquiritur vsufructus patri in bonis filij. 1. p. cap. 8. num. 23. fol. 63. col. 2.

Quanto tempore præscribatur cōtra filios hæreditatem paternam petentibus. 2. p. q. 29. n. 10. fol. 104. col. 1.

Quanto tempore præscribatur iuri agendi ad diuidendum rem cōmunem. 3. p. q. 30. n. 19. fol. 161. col. 3.

R

Ratio quare donationes ob causam factæ filijs cōferendæ sint. 2. p. q. 13. nu. 25. fol. 22. col. 1.

Reductio ad arbitrium boni viri corā quo iudici petenda sit. 1. par. c. 3 nu. 28. fol. 22. col. 1.

Recusationis causæ quæ sint legitimæ ad ar bitrum vel calculatorem recusandum. 1. p. c. 4. n. 16. fol. 30. col. 4.

Regulariter iudex debet plenarie cognos cere in omnibus causis nisi vbi speciali ter statutum est in iure vt summarie cog noscat. 1. p. c. 5. n. 2. fol. 34. col. 4.

Relicta filio in testamēto patris aut matris non conferuntur quod fallit aliquando 2. p. q. 19. n. 32. fol. 94. col. 1.

Soci

INDEX

S

Socius si ad vehat per mare merces cōmu nes quæ ad vehi per mare non consueue runt & perierint tenetur socio admittere esse. 1. p. c. 8. n. 11. fol. 59. col. 2.

Sumarie procedendum est in iudicio diui sionis familiaræ hercis. & quando hoc lo cum habeat. 1. p. c. 5. n. 1. fol. 34. col. 3.

Sumarie debet iudex procedere in casibus qui numerantur in. 1. p. c. 5. nu. 3. n. 31. fol. 34. col. 4.

Sumarie debet iudex procedere quando æstimatores apreciauerunt res uiiden das plaris vel minoris quam valeant & pars grauata iudicem super hoc adierit vt reuocetur grauamen. 1. p. c. 5. n. 6. fol. 35. col. 3.

Sumarie debet iudex cognoscere si vnus ex arbitris recusetur ex iusta causa super uenienti. 1. p. c. 5. n. 7. fol. 35 col. 4.

Sumatim debet iudex cognoscere si vnus ex cohereditus dicat aliquam rem inuē tam in hæreditate defuncti suam esse & nō debere diuidi. 1. p. c. 5. n. 8. fol. 3. col. 1.

Statuta vel disposita inter socios habent lo cum inter maritum & vxorem. 1. p. c. 8. n. 20. fol. 62. col. 3.

Socius non potest alienare plus parte sua in re cōmuni quocunq; titulo nisi in rebus quas habent expositas ad vendendum. 2. p. q. 41 n. 47. fol. 117. col. 3.

Solēnicas quæ requiruntur in testamento nū cupatiuo eadem requiruntur hodie in cō diciliis de iure regio quo ad numerum testium. 3. p. q. 24. n. 71. fol. 146. col. 3.

Soluto matrimonio quomodo reddi de beant marito vel vxori oues aut boues quas tulit ad matrimonium non æstima tas si perierint constante matrimonio et an æstimatio vel numerus earū restitui debeat. 3. p. q. 29. n. 105. fol. 160. col. 2.

Socius qui rem cōmunem possidet cōmuni nomine nullo tempore prescribit. 3. p. q. 31 n. 110. fol. 162. col. 1.

Socij vel cohæredes si possederunt pro di uiso aliquas res integras hereditatis decē annis præsumitur facta diuisio. 3. p. q. 31. n. 111. fol. 162. col. 2.

Quod procedit etiam si inter istas res pro diuiso possessas nulla sit æqualitas vel p

portio eadē. 3. p. & q. n. 112. fo. 162. col. 3.

T

Tutor vel curator qui inuentarium non fe cit quibus penis teneantur. 1. p. c. 3. n. 35. fol. 24. col. 2.

Tutor vel curator qui inuētarium fecit de bonis minoris non tamen tempore quo debuit quibus penis subijciantur & quid de hæredibus. 1. p. c. 2. n. 16. fol. 6. col. 3. & quid in hærede ibidem. fol. 6. col. 4.

Tutor vel curator qui inuentarium non fe cerunt vt puniatur penis legalibus requi ritur quod dolo ommissit inuentarium facere nō si culpa. 1. p. c. 2 n. 18. f. 6. col. 4.

Tutor vel curator que non omnia bona pu pilli posuit in inuentario sed ommissit vel occultauit aliqua quibus penis teneatur. 1. p. c. 2. n. 19. fol. 7. col. 1.

Taxationes vel æstimationes factæ ab arbi tris an præiudicent creditoribus. 1. p. c. 3. n. 35. fol. 24. col. 2.

Testator si legauit alicui aliquam rem pro certo præcio quæ plus valebat quid poni debeat in inuentario an res ipsa vel præ cium iustum vel id quod legatarius dare debet. 1. p. c. 3. n. 38. fol. 25. col. 3.

Tutores vel curatores qui pecuniam mino rum non collocarūt in emptionem præ diorum an condemnari possint in vsuris vel interesse etiam hodie de iure cano nico latissime declaratur. 1. p. c. 4. nu. 22. fol. 22.

Tutor vel curator qui pecuniam pupillarē vel quæ processit ex fructibus prædiorū non collocauit in emptionem prædiorū teneatur ad interesse licitum cum distina ctione posita. 1. p. c. 4. n. 23. fol. 32. col. 1.

Tutor qui pecuniam pupillarem non collo cauit in emptionem prædiorum sed in vsus suos conuertit condēnandus est in vsuris grauioribus vel interesse que in il la prouincia frequentantur. 1. p. c. 4. n. 28. fol. 32. col. 3. & idem erit de pecunia reda cta ex fructibus prædiorum minoris ibi dem.

Tutor qui pecuniam pupillarem non collo cauit in emptionem prædiorum non est condēnandus in vsuris vel interesse nisi aperte cōuincatur in vsibus suos couer tisse. 1. p. c. 4. n. 29. fol. 32 col. 4.

Tutor

INDEX.

Tutor qui pecuniam pupillarem non collocauit in emptionem prædiorum licet eam non conuerterat in usus suos tamen condemnari debet in usuris vel accessionibus moderatis secundum consuetudinem provinciarum. 1. par. cap. 4. n. 30. fol. 33. col. 1.

Tutor qui pecuniam pupillarem non collocauit in emptionem prædiorum quia eam non exegit a debitoribus pupilli licet culpa vel negligencia sua non exegit non tenetur ad aliquas usuras vel interesse. 1. p. c. 4. n. 31. fol. 33. col. 2.

Tutor non tenetur ad usuras vel interesse ob pecuniam pupilli non colotam in emptionem prædiorum si tam parua sit quantitas quæ sit necessaria ad alimenta pupilli vel ad culturam prædiorum vel alia necessaria. 1. par. c. 4. n. 32. fol. 33. col. 4. Et idem quando deductis his super est parua quantitas ibidem.

Tutor non tenetur ad usuras vel interesse ex eo quod pecuniam pupillarem non collocauit in emptionem prædiorum quando pupillus habebat prædia ex quorum fructibus potuit alimentari sed eam seruare pupillo tenetur. 1. par. c. 4. nu. 33. fol. 33. col. 4.

Tutore defuncto heredes eius non tenentur ad usuras vel interesse ex eo quod tutor pecuniam pupillarem non collocauit in emptionem prædiorum nisi dolo vel lata culpa id omiserit. 1. p. cap. 4. nu. 34. fol. 34. col.

Tutoris heredes non tenentur pupillo de leui culpa tutoris in administratione commissa licet ipse si uiuere teneretur. 2. p. c. 4. n. 24. fol. 34. col. 1.

Testator si iusserit ut bona sua non diuidantur an valeat tale præceptum. 1. p. c. 5. nu. 14. fol. 38. col. 4.

Tutor potest donare de bonis pupilli matri vel cognatis eius si secundum consuetudinem provinciarum non potuit illud committere sine dedecore. 2. par. q. 44. n. 56. fol. 119. col. 4.

V *

Vestis lugubres quas vxor fecit ad funus mariti an teneatur in partem suam imputare vel heredes mariti teneantur eis dari vxori. 1. p. c. 6. n. 3. fol. 43. col. 3.

Vestis lugubres quas vxori dederint heredes mariti reddere eas tenetur heredibus si transferit secundum matrimonium. 1. p. c. 6. n. fol. 43. col. 3.

Vxor pregnans a marito relicta debet alimentari ab heredibus viri quousque pepererit. 1. p. c. 6. n. fol. 44. col. 1.

Vxor ali debet indistincte ab heredibus viri siue sit pregnans siue vacua quousque dolo sibi soluitur. 1. p. c. 6. n. 7. fo. 44. col. 2.

Vxor cui maritus legauit quintam bonorum suorum mortuo marito fructibus apparentibus in prædijs suis etiam si maturi non sint habebit dimidiam eorum iure societatis & ex alia dimidia ad maritum pertinentium vel heredes eius habebit quintum iure legati. 1. par. cap. 6. nu. 13. fol. 45. col. 2.

Vxor si tulit ad matrimonium aliquam quantitatem tritici, vini vel olei, vel alia similia quæ multum valebant tempore quo eam traxit soluto autem matrimonio multo minus valeat sufficit marito redere predictam quantitatem in specie numero vel mensura quam recepit licet ipse multo plus eam vendiderit. 1. par. c. 7. n. 10. fol. 49. col. 2.

Vxor soluto matrimonio deducere debet bona hereditaria & parafernalia quæ tulit ad matrimonium etiam si maritus capitale suum amiserit. 1. p. c. 7. nu. 14. fol. 50. col. 3.

Vxor si recepit in se bona parafernalia, & administravit ea non tenebitur maritus ea redere vxori soluto matrimonio. 1. p. c. 7. n. 16. fol. 50. col. 3.

Vxor quæ acceptauit lucra in matrimonio facta an possit posse ea multis debitis apparentibus a marito factis repudiare lucra ut exoneretur debitis. 1. p. c. 8. nu. 17. fol. 60. col. 4. *Idem L. 60. Fami.*

Vnusfructum acquisiuit maritus aliquorum bonorum sine proprietate constante matrimonio an erit communis ususfructus inter maritum & vxorem sicut cætera lucra constante matrimonio facta. 1. p. c. 8. n. 20. fol. 62. col. 1.

Vnusfructus cum solus acquiratur filio absque proprietate non acquiratur ususfructus patri. 1. part. cap. 8. nu. 21. fol. 62. col. 3.

Vsus

INDEX.

Vsusfructus in quibus casibus non acquiratur patri in bonis filij. 1. par. cap. 8. nu. 23. fol. 63. col. 2.

Vxor vel maritus si tulit ad matrimonium fundum vel agrum plenum fructibus soluto matrimonio quomodo diuidantur prædicti fructus qui matrimonio constante sunt collecti. 1. p. c. 9. nu. 2. fol. 64. col. 3.

Vxor an deducere debeat de bonis melioratis constante matrimonio dimidia impensarum factarum a marito in domo maioratus quam ipse possidebat. 1. par. cap. 10. nu. 4. fol. 72. col. 3.

Vxori tenentur heredes viri soluere dimidium sumptorum factorum per maritum in bonis vinculis quando sunt aliqua lucra facta constante matrimonio. 1. par. cap. 10. nu. 4. fol. 72. col. 3.

Vestis lugubres quæ dantur vxori defuncti vel filijs & famulis an sint funeris impensa & deduci debeant de quinto bonorum. 2. par. q. 12. nu. 24. fol. 83. col. 3.

Vsus communis loquendi præualet omni significatione verborum. 2. par. q. 13. num. 23. fol. 86. col. 2.

Vsusfructu omnium bonorum legato vxori an redditus liciti pecuniæ credite pertineant ad vxorem vel ad heredem viri. 2. par. q. 22. nu. 66. fol. 97. col. 4.

Vsusfructu legato vxori omnium rerum quas in domo habebat maritus an venient in legato merces quas maritus habebat in domo ad vendendum. 2. par. q. 23. num. 68. fol. 98. col. 2.

Vsusfructu omnium bonorum vxori legato quomodo uti debeat vxor rebus immobilibus vel semouentibus quæ usu consumuntur & quid teneatur redere extincto usufructu. 2. par. q. 24. num. 69. col. 3.

Verba testatoris secundum communem usum loquendi debent intelligi non secundum iuris significationem. 2. pa. q. 24. num. 71. fo. 99. & ibi effectus notabiles qui ex hoc sequuntur.

Vsusfructu omnium bonorum vxori legato an teneatur vxor bona mobilia quæ recepit redere in eadem æstimatione & bonitate qua ea recepit vel sufficiat ea redere de trita vel consumpta usu quotidiano eorum. 2. part. q. 24. num. 69. fol. 98. col. 3.

Vsusfructu legato vxori omnium bonorum & alij usufructu alicuius fundi an ususfructus fundi particularis exire debeat ex legato generali vxori facto. 2. par. q. 25. nu. 1. fol. 100. col. 4.

Vsusfructu omnium bonorum vxori legato quæ prædia rustica vel urbana mariti locauerat ipsa mortua ante perceptionem fructuum vel pensionis an ad heredes mariti vel vxoris pertineant prædictæ pensiones. 2. par. q. 25. num. 3. fol. 101.

Vsuræ debentur etiam hodie de iure canonico quando veniunt & petuntur ratione interesse. 3. par. q. 20. num. 60. fol. 142. col. 3.

Voluntas patris aut matris declaratur coram tribus testibus nuncupatiue quod vnus ex filijs sit melioratus in tertio cæteri autem filij diuidant æqualiter alia bona sua valet tanquam vltima voluntas in genere etiam si testamentum non valuerit ut testamentum nec ut codicillus. 3. par. q. 24. num. 72. fol. 146. col. 4.

Verba a lege vel testatore prolata in diffinita comprehendunt omnes casus qui ex verbis concipi possunt. 3. par. q. 28. num. 97. fol. 157. col. 3.

Finis Tabulæ.

delecto goti diano. Vide etiam supra

*Vertes quotidianas et non festiuales et prætoras deducit vxor vxora
Potem in diuisione bonorum mariti
Richard. in 3. quedam actiones
int. de actionibus in ep. de iudicio diuor. n. 58*

EX PRIMA PARTE,
CAPITA.

Diuisio operis fol. 1.

Quid sit diuisio & quomodo fieri debeat & de varijs formis diuidendi cap. 1. fol. 2.

De inuentario & eius forma & effectu cap. 2. fol. 4.

De rebus positis in inuentario, & alijs quæ ad partitionem trahuntur. c. 3. fol. 11.

De personis arbitratorum qui vulgo contadores appellantur ad diuisionem faciendam. cap. 4. fol. 27.

Quomodo vel ordine in partitionibus procedatur per iudicem. c. 5. fol. 34.

De officio arbitratorum qui vulgo contadores appellantur. cap. 6. folio. 42.

Qualiter arbitri procedere debeant in partitionibus inter virum & uxorem cap. 7. folio. 47.

De lucris acquisitis durante matrimonio. cap. 8. fol. 56.

De diuisione fructuum tam bonorum communium quàm maioratus. c. 9. fol. 64.

De meliorationibus factis in bonis alterius coniugis cap. 10. fol. 71.

SECUNDA PARS.

Et eius materia per quadraginta & quatuor quæstiones latissime explicatur fol. 75. vsq; ad folium. 120.

TERTIA PARS.

Et eius materia per triginta quæstiones explicatur nec non etiam alia quæ post diuisionem iam factam contingere solent tractantur, ex folio. 122. vsq; ad filium. 162.

QUARTA PARS.

Exempla partitionum emendata & erroribus purgata continet, ex folio. 163. vsq; ad finem operis.

TRACTATUS PARTITIONUM
NUMERORUM COMMUNIVM
FOELICITER INCIPIT.

EX PRÆFACTIONE.

Diuisio operis num. 1.
Consuetudines diuersæ quæ in rebus
Hispaniarum vigent & obseruantur
in bonis constante matrimonio inter virum
& uxorem acquisitis diuidendis. referuntur.
num. 2.



PARTITIONUM seu diuisionum hæreditatum aut rerum communium materia frequens est, vt experientia rerum magistra demonstrat & cum se ipsam ostendat alterius commendatione non indiget, vt inquit insimili iuriconsultus in. l. i. ff. de restitutione in integrum. Qua propter cum à nemine perfecte traditam (quæ ego viderim) vsq; in hodiernum diem inuenissem, eam aliquo labore sumpto (pro vt rusticitas ingenij mei valuit) tractare, & in lucem ædere curavi: cuius tractatus summa in quatuor partes principales diuiditur. quarum i. pars. quædam præludia generalia. (quæ ad omnes partitiones conferunt) veluti de inuen-

tario & eius effectu, & de arbitrarijs ad diuidendum datis qui vulgo Contadores appellantur, & eorum officio & potestate & diuisione bonorum communium inter virum & uxorem, liberos non habentes vel habentes ex primo matrimonio, & diuisione fructuum tam ex bonis liberis quàm maioratus vel restitutioni subiectis, dubiaq; & quæstiones quæ circa id occurrere solent continet. in. 2. vero parte de diuisione bonorum communium inter virum & uxorem liberos habentes, tam primi quam secundi matrimonij tractabimus) in. 3. autem parte de diuisione inter fratres facienda, earum rerum quæ obuenerunt sibi ex diuisione facta cum matre aut patre eorum & aliquas quæstiones, & dubia quæ super his incidunt apperiemus, in. 4. vero parte exempla quædam partitionum in vulgari nostro Sermone, vt clarius quæ dicta sunt de partitionibus intelligantur inseremus & aliquas quæstiones vtilis quæ ex eis resultabunt explicabimus. quibus explicitis, & operi nostro deo propitio finem dabimus, in quo hunc ordinem seruabo quælibet

A libet

libet supra dictarū parte omnes quaestiones circa eam occurrentes annectā & breui disputatione resoluam in vulgari tamen sermone Hispano (interposito aliquādo latino) vt huius opusculi lectio cunctis legentibus proficere possit.

Tractaturus igitur de diuisione bonorum communium inter virum & vxorem, ante omnia præmitendum esse existimaui quòd in regnis Hispaniarum diuersæ consuetudines obseruantur quo ad diuisionē bonorum quæ constante matrimonio acquisita sunt inter virum & vxorem, nam impletiq; locis, & prouintijs seruetur. l. regia fori qua cauetur vt omnia acquisita inter virum, & vxorem communia sint & inter eos diuidantur secundū formam & distinctionem positam per leges in titulo de las ganancias del marido y la muger. lib. 3. fori. Pero en otras prouincias como es en el Reyno de Portugal, y en algunos lugares de Castilla que confinan con el como es en la villa de Alburquerque y la Codosera y otras de aquella Comarca, que estan pobladas al fuero de Portugal, no se guarden estas leyes del fuero de Castilla sino la costumbre y fuero de Portugal, que todos los bienes que se ganan y adquieren por qualquier titulo entre el marido y la muger son comunes y lo mis-

mo es en la dote de la muger, y en otros qualesquier bienes que el marido y la muger truxeren, o heredaren de sus capitales, todos son comunes y se an de partir entre el marido y la muger, y sus herederos y qualmente, porque son compañeros omnium bonorum de quo habetur in titulo. ff. pro Socio in. l. 1. & 3. in princ. & in. l. si societatem vniuersorum, & in. l. si vnus in princ. ff. de pactis & in alijs varijs locis. in alijs vero locis, como es en la Ciudad de Cordoua y su Obispado seruetur ius commune, que la muger no lleua parte de las ganancias fechas durante el matrimonio sino sus bienes dotales y parafernales q̄ truxo al matrimonio y todo lo demas. ora ay ganancias ora perdidas es del marido. Sicut erat de iure comuni vt. l. quintus Mutius. ff. de donat. inter virum, & vxorem ideo cū casus occurrerit arbiter ad diuisionem faciendam datus super hoc animaduertere debet quæ consuetudo sit in his locis vbi diuisio facienda est vt expressius & magis in specie infra dicemus.

- 1 Diuisio quid sit & de eius effectu.
- 2 Quis possit petere diuisionem bonorum.
- 3 Minor furiosus aut prodigus quibus administratio bonorum interdicta est non possunt petere diuisionem bonorum.
- 4 Diuisio bonorum etiam immobilium fieri potest a furioso prodigo vel minore si cum curatoribus eorum fiat si hoc petatur a maiore.

Dominus

- 4 Dominus hereditatis si eam non possideat licet habeat in ea partem si coheres neget eum coheredem vel habere partem hereditatis non potest petere vel intentare iudicium diuisionum familie heredis. Sed ante omnia debet agere iudicio ordinario petitionis hereditatis.
- 5 De quibus rebus possit peti & fieri diuisio.
- 6 De malis medicamentis aut herbis vel libris reprobatis, diuisio fieri non debet sed potius debent mandato iudicis concremari.
- 7 De rebus furto sub tractis aut male acquisitis diuisio fieri non debet sed dominis earum restitui debent.
- 8 Diuisio bonorum fieri debet secundum formam a testatore datam, etiam si ex inequalibus partibus eam fieri iussit, dum modo non grauet filium vel liberis in legitima sua.
- 9 Diuisio fieri debet proportionibus aequalibus inter filios vel heredes quando pater aut mater nichil super hoc disposuit in testamento aut si ab intestato decesserint.
- 10 Diuisio fundi aut rei immobilis fieri debet per regiones aut partes si commode diuidi possit.
- 11 Si res immobilis aut mobilis commode diuidi non potest debet iudex eam vni integrā ad iudicare & alterū cōdēnare vt soluat partē eius coheredi vel Socio in pecunia numerata secundū valorem rei communis.
- 12 Iudex qui de diuisione bonorum cognoscit potest admittere coheredes ad licitationem rerum que diuiduntur, & eas ad iudicare ei qui plus offerat.
- 13 Alius modus diuidendi ponitur vt maior frater partes faciat de rebus diuidendis minor vero eligat de quo non utimur.
- 14 Modus communis diuidendi res hereditarias qualis sit & quomodo fiat.

Q V I D S I T D I V I S I O
& quomodo fieri debeat & de varijs formis diuidendi.
C A P. I.

HIS itaq; præmissis, nunc vidēdū est quid sit partitio seu diuisio bono-

rum. secundo quis possit petere diuisionem. tercio de quibus rebus facienda sit partitio seu diuisio. quarto vero loco videre oportet quibus modis diuisio fieri possit, & quomodo in ea procedēdū sit, ad remigitur deueniendo primo quæro quid est partitio. Respon. partitio est de partimento que hazē los hombres entresi de las cosas que han comunamente por herencia o por otra razon. esta diffinicion ponela. l. 1. titu. 15. parti. 6. quæ ita satis est plana quod alia declaratione non indigeat. Lo segundo se a de ver quiē son las personas que pueden pedir particion. Respon. que la particion puede pedir cada vno de los herederos que ha derecho de heredar los bienes del difunto. vt in. l. 2. titu. 15. par. 6. Lo qual se entiende y limita quando los herederos o personas que tienen algunos bienes communes son mayores de edad & sanæ mentis. por q̄ de otra manera si alguno dellos fuesse menor de edad, o furioso, o prodigo, a quiē esta interdita la administracion de nisi iusta causa intruere, nisi ubi dicitur, nisi bene tutor & curator dixerint, quia facta ay bienes rayzes en que los menores de x sine a lra in que tienen parte: pero pidiendola el coheredero mayor bien se podra hacer la particion con el menor, o furioso o prodigo. Menores de ario. lib. 2. tit. 15. p. 6. g. la. 1. haziendolo con sus curadores. vt in. l. inter omnes. C. de prædij. minor. & in. l. inter pupillos. ff. de auctori. tutor. & in. l. ex

A 2 Castrensi

Castrensi in principi. ff. de Castri, peculio ubi per Bart. & Alberi. & in. l. Lutus. ff. familie heriscun. vnum tamen est aduertendum, quod si vnus qui prætendit se cohæredem non habeat partem hæreditatis, si tamen possideat rem hæreditariam bene potest petere diuisionem, & fiet sine præiudicio proprietatis. *pero si tiene parte en la herencia o cosa comun, y no posee la cosa hereditaria si el heredero le niega que no tiene parte en la herencia, aunque pida particion de la herencia no ha lugar el juyzio diuisorio familia heriscunde. sino que ante omnia debet agere iudicio ordinario petitionis hæreditatis para que se declare ser cohædero y tener parte en la herencia, y despues se admittira su petició en el juyzio diuisorio familia heriscundæ para que se diuida la herencia entre el y sus cohæderos. casus est notabilis in. l. i. ff. fami. herisc. vbi not. DD. & in. l. hæredes. §. quantum. & in. l. si id quod contendis, & in. l. si fundus. §. si ego. ff. eodem, & in. l. si quis putans in princip. ff. communi diuidun.*

¶ Tertio loco videndum est de quibus rebus possit fieri diuisio & in hoc breuiter est dicendum quod regulariter la particion se puede pedir y se ha de hazer de todos los bienes que dexo el difuncto en que

tengan parte los herederos que piden. excepto si se hallasen entre los bienes del difuncto algunas scripturas o libros reprobados que esta defendido que no usen dellos los hombres, o algunas yeruas, (o medicinas ponzoñosas y malos medicamentos que todo lo deue quemar y no se deue partir entre los herederos, ni menos se han de partir otras qualesquier cosas que se hallare haerlas hurtado o robado, o auerlas mal ganado el difuncto, antes deben los herederos restituillas a sus dueños cuyas eran y no partirlas. vt in. l. cætere. §. & mala. ff. fami. herisc. & in. l. quod sæpè. §. veneni. ff. de contrahend. emptio. & in. l. 2. titu. 15. part. 6.

¶ Nunc videndum est quomodo fiat diuisio bonorum. Respondeo que se a de hazer segun la forma y orden dada por el testador, y si es entre hijos y descendientes se ha de guardar la forma dada por el padre o madre, aun que uo la mande hazer por yguales partes, y mande mas a vnos que a otros, y mande que vno lleue las casas, y otras las viñas y otro los ganados, y vna lo vno mas que lo otro se deue hazer como el testador le mandado como no agrauie a ninguno de los hijos en su legitima, y le dexelo que le pertence de su legitima a cada vno, porque al que le manda mas es visto mejor alle en aquello, que lo puede hazer el padre o la madre no dexandole menos de lo que le

que le pertenece al hijo de su legitima. vt in. l. parentibus arbit. C. de in officio, test. & in. l. quoties C. fami. herisc. vbi no. dd. & in. l. filij patris. C. eo tit. & in. l. filia. §. si pater. ff. eod. titu. Pero sino ay testamento, o en el no dio (orden ni forma el testador como se auia de partir entre los hijos, y herederos entonces se han de partir los bienes y herencia del difuncto entre sus hijos, y herederos por yguales partes vt in. l. inter filios. C. fami. herisc. & in. l. lege. C. de legit. hære. l. vt liberis. C. de collatio. & l. i. in princip. ff. de suis & legitimis hæredibus.

¶ Visto como se han de partir los bienes, y herencia del difuncto respecto de la parte que han de lleuar cada vno de los herederos. Secundo loco videndum est, como se ha de partir vn fundo, o heredamiento, casa, o vna, o otra rayz, o mueble entre muchos herederos, o compañeros que tengan comunicn en ellos, & quæ partes erunt iudicis in his rebus diuidendis. Respondeo, que el Iuez a de mandar partir entre los herederos el fundo, o heredad de tierras o viñas, o otra rayz que lleue commoda diuisio por regiones, o partes yguales, o segun la parte que cada vno tuuiere en ellas.

¶ Pero si no tiene commoda diuisio a de adjudicar toda la cosa entera al vno, y condemnarle que pague al otro heredero, o companero la parte que le pertenece en ella, haziendola apreciar y tassar en lo que vale, o

sorticandola entre los herederos, y lo mismo sera en lo mueble que no recibe commoda diuisio, o entregandole otra cosa mueble apreciada que vala tanto, o como mejor le pareciere al Iuez, ex cuius arbitrio hæc omnia pendent vt in. l. ad officium vbi notant. DD. maxime Alberic. C. communi diuidundo, & in. litem Labeo. ff. familia heriscun. & institut. de officio iudicis. §. si familia. & in. §. eadem, & in. l. Meuius. §. arbit. ff. fami. herisc. & in. l. si quis putas. §. si fundus. ff. communi diuidun. & expressius in. l. 2. titu. de las labores y particiones. Libro. 3. for. & in. l. 10. titu. 15. par. 6.

¶ Potest etiam iudex hoc modo diuisionem facere vt cohæredes ad licitationem rerum, admittat, ad iudicando, la cosa que no recibe commoda diuisio, o aun que la reciba si se ha de partir por a precio como se haze communmente al que mas precio diere por ella, quia totum hoc pendet ex arbitrio iudicis. vt in dict. l. ad officium. C. communi diuidun. vbi notat. DD. & in iuribus supra relatis, & in. l. 10. titu. 15. par. 6. & in. l. 2. titu. 4. li. 3. for.

¶ Alium modum diuidendi ponit Alberic. in. d. l. ad officium. C. communi, diuidun. qui summitur ex tex. in. cap. pri. de parochijs, ex quo deducitur inter fratres ita faciendam esse diuisionem

¶ Vid. Antt. Pereti. in Tubr. C. et. quand. et. q. quart. par. debe. ab. th. lo. et. 34. n. 3.

vide ia sso. late. rentes. in. §. quæ. ex. n. 62. in. ff. d. alio. mor. que. ch. u. diuisio. bonor. l. i. c. 2. ex. n. 99.

vt maior & antiquior diuidat, & partes constituat, minor autem eligat quam practicam & modū diuidendi, adnotarunt ibi. DD. & Barba. in rubri. de rebus ecclesie non alienandis. Alexan. & Iasson in rubric. ff. si cer. peta. nume. 39. sed modus iste diuidendi communiter non seruatur sed communis modus diuidendi est, quod iudex diuidat, vel arbitri ad diuidendum dati communiter a partibus electi ad iudicent vnā rem vni, aliā vero alteri, quod facere possunt. vt in. l. hac editali. C. de secun. nup. & in. l. si qua. C. fami. hercisc. potest etiam iudex per sortem facere diuisionem dando electionem rerum suis æstimationibus, ei cui fors contingerit: vel ipse iudex arbitrio suo ad iudicabit ipsas res hæreditarias ipsis hæredibus pro vt iustius, & commodius ipsi videbitur, & iste modus diuidendi per sortem, vel adiudicationes a iudice vel arbitro faciendas est magis communis, vt firmat Iass. in. l. si duobus. r. col. num. 2. C. communia delega. & ita practicatur quotidie & seruant iudices vel arbitri ad diuidendum dati, sed quia communiter omnes diuisiones bonorum incipiunt ab inuentario facto de bonis, quæ defunctus reliquit tempo-

re mortis, & postea nominantur a cohæredibus diuisionem perentibus æstimatores bonorum postea arbitri nominantur & eliguntur qui vulgo Contadores appellantur ad faciendam diuisionem qui de consensu partium eligi solent. vt in. dict. l. hac editali. C. de secun. nup. & quia præcipua pars est inuentarium partitionū, quod caput est omnium rationum quia sine inuentario difficile est, aut pene impossibile partitionem fieri totius hæreditatis maxime inter virum & vxorem & eorum hæredes: ideo ante omnia de inuentario, & forma & effectu eius videndum est.

- 1 Inuentarium præcipua pars est omnium rationū & diuisionum & sine inuentario difficile est diuisionem fieri.
- 2 Inuentarium quid sit.
- 3 Inuentarium quomodo fieri debeat.
- 4 Inuentarium de necessitate nõ requiritur quod fiat coram iudice.
- 5 Quod procedit in inuentario quod sit ab hæredibus.
- 6 Inuentarium a tutoribus faciendum necesse est vt fiat coram iudice.
- 7 Inuentarium faciendum communis vsus & practica qualis sit.
- 8 In inuentario quæ res scribi aut poni debeant.
- 9 Inuentarium facere quæ personæ teneantur.
- 10 Maritus vel vxor superstes an teneatur facere inuentarium.
- 11 Inuentarium facere tenentur (omnes qui aliena bona administrant.
- 12 Quod limitatur vt non procedat de inuentario solemnī sed tantum de descriptione bonorū quæ inueniuntur in hæreditate.
- 13 Inuentarium faciendi oneris ex usare potest tutores vel curatores consueuendo contraria.

Mulier

- 14 *Mulier non punitur, ob non factum inuentariū de bonis communibus ipsius, & mariti defuncti propter communionē & partem quā habet in eisdem bonis.*
- 15 *Inuentarium confiscare fiscus non tenetur reprobata opinione specu. qui contrariū tenuit.*
- 16 *Inuentarium non tenetur confiscare pater de bonis aduentitijs filij.*
- 17 *Inuentarium quo tempore fieri debeat. 16. ff. Tutor vel curator qui inuentarium fecerunt non tamen tempore debito quibus poenis subijciuntur & ibi etiā de hæredibus. Tutor vel curator qui inuentarium nullo tempore fecit quibus poenis teneatur. & quid in hærede ibidem.*
- 18 *Pœna tutoris non facientis inuentarium procedit quando per dolum ommissit inuentarium facere, non si culpa id facere ommissit.*
- 19 *Tutor vel curator qui non omnia bona minoris posuit in inuentario, sed omisit vel occultabit aliqua quibus poenis puniatur.*
- 20 *In litem non iuratur contra hæredes tutoris vel curatoris qui non fecit inuentarium aut obscure fecit ipso tutore vel curatore defunctis.*
- 21 *Hæres qui inuentarium fecit tamen aliquas res hæreditarias occultauit qua pœna puniatur.*
- 22 *Inuentarium factum ab vxore de bonis communibus ipsius & mariti an releuet mariti filios vel hæredes a confiscatione alterius inuentarij.*
- 23 *Inuentario non factio a filijs hæredibus patris, an teneantur creditoribus vel legatarijs insolidum ultra vires hæreditatis, etiam de legitima sua.*

DE INVENTARIO, ET eius forma, & effectu. CAP. II.



In primo queritur quid sit inuentarium? Respondeo, que inuentario es aquella scriptura, o instrumento en que se scriuen las cosas que se hallen en la hazienda del difunto. ita diffinit glo. quā sequitur ibi Bar. & cõmuniter omnes, in

l. tutor qui repertoriū. ff. de adm. ministr. tuto. & Specu. in tit. de instr. edi. §. fin. in prin. & Bald. & ceteri scribē. in. l. tutores. La secunda. C. de administra. tuto. & in. l. fin. C. arbit. tute.

Secundo quæro de que manera se ha de hazer el inuentario. Respondeo, que se ha de hazer en presencia de personas publicas hoc est coram iudice & Tabellio. ita videtur sentire tex. in. l. tutores. C. de adm. tuto. glo. tñ ibi. & in. l. tutor qui repertoriū in prin. ff. de adm. tutorū, tiene que basta hazer se el inuentario ante vn Escribano publico, y que de necesidad nõ se requiere q̄ se haga ante luez, & hoc approbatur hodie per. l. §. tit. 6. part. 6. & ita cõmuniter seruatur, vt tenet ipse Bart. in. d. l. tutor qui repertoriū nu. 8. ff. de adm. tuto. idē tenet Angel. in. l. r. s. hæc stipulatio. ff. si cui plusquā p legē falci. & Salice. in. l. fina. §. r. C. de iure delibe. licet Bal. distinguat in. l. facultas. C. de iure fisci lib. 10. quod inuentariū hæredis nõ sit faciendū in iudicio, inuentariū vero tutoris fiat corā iudice. pero quomodo cūq̄ sit, el estilo y practica comun es que se pide licencia al luez para hazer inuentario al principio que se ha de hazer y se haze, y acaba ante el scriuano solo despues se autoriza ante el luez para que interpõga en el su decreto y auctoridad, pero sino se hiziese mas de ante vn Escri

uano publico y testigos bastaria conforme a la opinion de Bartulo arriba referida que mas communmente la tienen y siguen los Doctores vt supra diximus.

¶ Tercio quæro, que cosas se han de poner en el inuentario. Respondeo, que se han de poner todas las cosas e instrumentos que se hallan en la herçcia, o bienes dela persona de quiẽ se haze el inuẽtario. Pero no sera obligado a poner en el inuẽtario, las deudas o derechos de el defunçto de que no auia escriptura, o instrumento cõ que prouarlo con tanto que lo añada y lo ponga en el inuẽtario quando lo pudiere cobrar. ita tenet Bar. quẽ sequuntur communiter omnes in d. l. tutor qui repertoriũ nu. 10. ff. de administ. tuto.

¶ Quarto quæro, q̄ personas esten obligados a hazer inuentario. Respondeo, que cinco generos de personas son obligados a hazer inuentario que son estos, el heredero, el tutor, o curador del menor, o del furioso, el administrador de Hospital, el Prelado de los bienes de la Yglesia, el fisco de los bienes que se confiscan, hæc omnia habentur & probantur in l. final. C. de iure. deliber. vbi agitur de inuentario hæredis & in l. tutores. la secunda. C. de administ. tuto. & in l. fi. C. arbi. tute. vbi de inuentario tutoris vel curatoris, & in l. orphanotrophos. C. de episc. & cleri. vbi de inuentario orphanotropho.

de prælatis ecclesiarum in c. de Siracusana. 28. distin. & in cap. manifesta. 12. quæst. pri. de fisco in l. si quis intra. C. de bonis proscript. omnia ergo ista genera personarum tenentur inuentariũ facere vt probatur in dictis iuribus & tradit late specu. in ti. de instru. edi. §. si quem refert & sequitur Franciscus de Porcelli. in tracta. de confectio. inuenta. ca. 1. num. 4. †

¶ Quinto quæro, si la muger o el marido que queda viuo suelto el matrimonio no siendo heredero: por raxon dela compania sera obligado a hazer inuentario delos bienes que quedaron al tiempo que murio el uno dellos y no hazendolo a que sera obligado, & videtur dicendum, q̄ vxor vel maritus superstes non teneatur facere inuentarium, nam de iure non reperitur cautum q̄ inuentarium facere teneantur solum enim quinque genera personarum tenentur inuentariũ facere, vt supra diximus quæ sunt hæredes, tutores vel curatores orphanotrohi, prælati ecclesiarum, & fiscus, cum ergo de marito vel vxore non inueniatur cautum videtur quod inuentarium facere non teneantur. Sed his non obstantibus. Lo contrario se deuẽ tener en este caso, quando la muger muerto el marido se queda en toda la hazienda y la administra y uso de ella, porque regulariter

ter

9 ter, qualquiera q̄ administra hazenda agena es obligado a dar quenta de ella, y es obligado a hazer inuentario de ella. vt tenet glos. quam sequuntur cõmuniter. dd. in l. i. in verbo titulo. C. vbi de racio. agi oportet & Spec. in tit. de instru. edi. in §. nunc vero, & in §. final. versic. sed an teneatur inuentarium facere cũ sequenti. & Bald. in authen. Sed cũ testator in finali. col. C. ad legẽ falcid. idẽ tenet in simili casu: (eisdem rationibus:) Greg. lopez in l. 5. tit. 6. par. 6. super verbo; las deudas, dicens quod omnis qui tenetur reddere rationem, tenetur inuentarium conficere, quia inuentarium est caput rationũ. l. i. §. officio. ff. de tute. & ratio distrahẽ. ergo tenetur inuentarium facere, sed hoc intelligendum puto de inuentario simplici, puta de descriptione bonorum quæ inuenit in hæreditate, vt faciat ea describi, vel coram Tabellione vel in libro rationum, nõ tamen teneatur ipsa vel maritus superstes inuentarium solenne facere, puta coram iudice, & Tabellione, citatis creditoribus, & alijs solennibus impletis, quæ requiruntur: in hærede vel tutore quæ notantur in dict. l. final. C. de iure de liberan. & in dict. l. tutores, la secunda. C. de administ. tu-

torum, nam cum hoc non inueniatur iure cautum durum esset matrum vel vxorem superstitem ad hoc teneri, cum si hoc concederetur non factõ ab eis inuentario, vel factõ non in forma solenni dictarum legum in multis grauarentur. nam posset contra eos in litem iurari vel ad vniuersa debita hæreditaria tenerentur, vt in l. tutor qui repertorium. ff. de administ. tuto. & in l. final. C. de iure deliberan. quod esset absurdum, & sine lege decisum vt dictum est. & sic intelligo dicta Doctorum superius tradita quæ de inuentario conficiendo ab administratoribus loquuntur dum tamen dicta inuentaria simplicia ab eis facta vera reperiantur, & hoc seruat consuetudo, nunquam enim vidimus contra vxorem superstitem ob inuentarium non factum solenniter iuratum esse in litem, dum tamen non sit tutrix filiorum, & hoc tenet Alberic. in l. 3. §. officio. ff. de tutel. & ratio distrahẽ. quæ quidem consuetudo etiã tutores, vel hæredes potest, excusare a confectioe inuentarij, vt tenet Specula. in d. §. finali, de instrumento edi. versic. quid si sit de consuetudine regionis quod sequitur Bald. in

vide molinos. lib. 2. cap. 13. p. 10. q. 1. hoc eadẽ d.

12

authen. sed cum testator. C. ad. l. falci. in. 2. col. versic. alij dicunt, & Bartol. in. l. tutor qui repperorium in princip. ff. de administrat. tuto. & hoc comprobatur optima ratione, certum enim est quod vxor habet communionem in omnibus bonis quæ maritus habebat tempore mortis ratione suæ partis, quæ habet in bonis quæ sitis durante matrimonio. item habet ius pignoris & retentionem prodote sua. quare ergo punietur administratio vel inmixtio eius in bonis communibus, si non faciat inuentarium cum possit iure suo dictis bonis insistere, & ea retinere & administrare, argumento legis merito cum concordan. ff. pro Socio & quæ ibi nota. DD. & in. l. duo fratres. ff. de acquirend. hæredi, & pro hac parte facit tex. notabilis in. l. si quis intra. C. de bonis proscrip. ibi & plena descriptio, comprehendat vbi de descriptione bonorum fisco delatorum loquitur, & nõ de inuentario solenni nec ibi obligat fiscum ad faciendum solenne inuentarium ideo opinionem speculat. non puto veram, in quædam loquitur de inuentario fisci & sensit quod fiscus teneatur inuentarium conficere non enim tenetur fiscus inuentarium facere de bonis

13

fisco delatis, nec aliqua lege probatur, solum enim cauetur illa lege si bene consideretur, quod præses prouintie vel iudex in cuius territorio bona confiscantur descriptione solènter faciat forma illius legis scripta, si tñ nõ fecerit inuētariū vel descriptione illa fiscus nullū dānū patitur, sicut paciuntur tutores, vel administratores qui tenentur facere inuētariū, hæc est intentio illius legis, si quis intra de bonis prosciptorum, & eandem credo habuisse specu. in. d. §. si. in prin. de instru. editi supra allega. nõ enim ibi dixit q̄ omnes illæ personæ teneantur facere inuētariū, sed q̄ sunt quinque species inuētariorū, & inter eas vltimo loco possuit inuētariū fisci non vt facere teneatur fiscus, sed quod fiat inuentarium de bonis fisco delatis, & in hoc sensu potest intelligi q̄ infra dixit in eodem. §. si. versicu. nunc vero aliqua supra allegato, vbi dicit quod omnes administratores & executores vltimarum voluntatum debent facere inuentarium non tamē solenne, sub pena qua tutores tenentur posita in. l. tutor qui repperorium. ff. de admini. tuto. & l. si. §. si. C. arbitrum tutel. nam ibi contra non facientem inuentarium iuratur in litem, & cum infamia remouetur ab offitio quod non

non puto procedere nec habere locum, quantū addictas pœnas in persona exequutorum, nec in maritis vel vxoribus inuentarium nõ facientibus, nec in fisco nec in iudice omittete, illam solennem descriptionem bonorum, de qua in. d. l. si quis intra. C. de bonis proscrip. (licet eam teneatur facere:) quia iure non reperitur cautum, vt puniatur dictis pœnis ob inuentarium vel descriptionem omisum, & in hoc sensu allegauit speculat. dictam legem si quis intra de bonis proscipto. C. ex quo colligitur non dixisse nec sensisse speculat. vt teneantur fiscus, & alij administratores pœnis impositis curatoribus & tutoribus non facientibus inuentarium. & sic concluditur quod vxor vel maritus non facientes inuentarium non subiciantur dictis pœnis licet teneantur inuentarium vel descriptione facere. & hanc opinionem quod fiscus non teneatur inuentarium facere quando succedit in bonis vacantibus vel confiscatis tenet Bart. in. l. i. in principi. & ibi glos. in verbo an bona. ff. de iure fisci. & idem Bald. in. l. fin. 4. quæst. C. de iure deli. vbi dicit quod siue fiscus succedat ex delicto, siue in bonis vacantibus non tenetur facere inuentarium nec ultra vi-

res hæreditarias, & idem tenet in. l. 3. C. ad legem falci. quod bene probat tex. si bene consideretur in. l. non possunt. ff. de iure Fisci. cuius ratio est. Quia fiscus non succedit vt hæres in dictis bonis, quando vero succedit vt hæres, puta si ab aliquo instituatur tunc facere tenetur inuentarium, quod si nõ fecerit tenebitur ad omnia debita & legata in solidum. Sicut quilibet alius hæres qui non fecit inuentarium. vt probat tex. & glos. vbi notat Angelus in authent. de hæredibus, & falci. §. si. & idem Angel. in. l. i. §. hæc stipulatio. i. col. ff. si cui plusq̄ per legem falcidiam, & Bald. in. l. si infanti. C. de iure deliberan. 2. colu.

14

¶ Vnum tamen non omitto quod in marito superstite liberis habente, hæc conclusio sine dubio procedit, quod non tenetur inuentarium facere de bonis aduentijs filij, cum administratio eius impunita sit vnde frustra fieret inuentarium. C. de bon. quæ libe. l. cum non solum. §. sed patri. vbi. DD. & in. l. cum oportet. §. non autem hypothecam eo titu. speculat. in dicto titu. de instrumen. editio. §. final. versicu. quid de patre.
¶ Sexto quæro, quando se habeat hazer el inuentario. Respondeo. Quæ

*Vide molinas de pro
ingenijs. lib. 1. c. 19
n. 23. et. 34.*

*Contra
Escobar
de ratio
tin. cp. 9.
n. 14. et
cp. 3. n.
15: cp. 3
Vide
Pradill.
in Legib.
Penalib.
2. part.
cp. 21 =
Canxex.
Variax.
lib. 1. cp. 2
et lib. 3. cp.
2. et. lib. 4.
cp. 9.*

Que el heredero lo ha de comenzar a hazer dentro de treynta dias y acabar lo dentro de otros sessenta dias regulariter vt in. l. fin. C. de iure deliberan. & in. l. j. titul. 6. part. 6. Pero en el tutor y en los otros administradores que estan obligados a hazer inuentario no ay termino cierto statuydo dentro del qual lo ay de hazer: sino que lo hagan luego lo mas presto que pudier en despues que le estuiero dada la administracion de los bienes, vt in. l. tutores. La secunda. C. de administrat. tutor. & ibi glos. & in. l. tutor qui repertorium. in princip. quam sequitur ibi Barto. & Alberic. & communiter omnes scribentes. ff. de administra. tuto.

¶ Septimo quæro. Si el tutor o administrador que esta obligado a hazer inuentario no lo hizo luego quando era obligado sino desde a mucho tiempo despues de la muerte del defuncto, y mucho tiempo despues que se entro en los bienes, y los començo a administrar a que pena estara obligado? Respondeo, que podia ser acusado y remouido por sospechofo y se presume dolo contra el, pero no incurre en las otras penas de los tutores o administradores que no hazen inuentario. vt tenet specula. in tit. de instrumen. edi. §. fina. circa principium. & expressius Barto. in. l. tutor qui repertorium. in princip. numer. 7. ff.

de administra. tuto.

¶ Octauo quæro. si el tutor o administrador que administra bienes agenos que es obligado a hazer inuentario no lo hizo a que pena y daño estara obligado. Respondeo en el heredero que no hizo inuentario estara obligado despues que accepto, o se entro en la herencia a pagar todas las deudas del defuncto enteramente y todas las mandas y legados aunque no sean bastantes los bienes y herencia que dexo el defuncto, vt in. l. fina. §. fin autem. & in. §. fina. vbi glo. & DD. C. de iure deliber. & in. l. 10. tit. 6. parti. 6. Pero en el tutor o administrador que esta obligado a hazer inuentario sera obligado a pagar todo el daño e interesse al menor, o a los herederos, o personas a quienes tocan y pertenescen los dichos bienes. Lo qual se aueriguara y probara por el juramento in litem de la parte damnificada. vt in. l. tutor qui repertorium in principi. ff. de adm. tuto. & l. fi. §. fi. vbi not. DD. C. arbit. tute. & in. l. aliò. C. de in litem iur. & l. videamus. ff. eodem titu. hoc tñ intellige quando tutor vel administrator per dolum commisit inuentarij confectio-nem, quod eo ipso quod omisit dolo videtur fecisse, nisi aliqua iusta causa interueniat quæ eum excuset quæ multæ contingere possunt. vt in. d. l. tutor qui repertorium. vbi glof. & Bar. & in. d. l. fi. C. de arbit. tute. & specula. in

in titu. de instrum. edi. §. fina. post prin.

¶ Nono quæro quid iuris, si el tutor o administrador que era obligado a hazer inuentario lo hizo en tiempo y en forma pero no puso en el todas las cosas y bienes que auia dexado el defuncto, o si las puso todas las puso tan obscuramente que por el inuentario no puede ser conuenido en cosa cierta. (vt saepe contingit & ego vidi semel in administratore hospitalis Sancti Ioannis de Tarifa que hizo el patron y administrador el inuentario de lo mueble en muchas cosas tan obscuramente que no se pudo entender el valor de ellas en esta manera un jarro de plata viejo, un salero de plata viejo, sin poner el valor y peso de ello & sic de alijs? Respondeo que si dexo de poner algunas cosas de la calidad y valor en el inuentario dolo samete, o las puso tan obscuramente q no puede ser conuenido por el inuentario en cosa cierta: se le podra pedir el interesse, y se prouara con el juramento in litem de la parte como sino lo ouiera hecho, quia si non legitime vt debuit fecit pro infecto habetur, vt in. l. i. ff. de his quæ in testa. delen. & in. l. 2. ff. de his quæ pro non script. habent. & hoc etiam tenet expresse Barto. quem ceteri sequuntur in dicta lege tutor qui repertorium in principi. numer. 21. ff. de administrati.

tuto. Quod tamen intelligendum est, vt iuretur in litem contra ipsum tutorem vel administratorem si viuit, non contra hæredes eius nã ob dolum tutoris vel administratoris nõ iuratur in litem contra hæredes eius. vt in. l. aliò. & l. fina. C. de in litem iuran. vbi not. DD. & Barto. in dict. l. tutor qui repertorium numer. 21. ff. de administrati. tutor. immo quod notabilius est, q tutore vel administratore defunctis, non tenentur eorum hæredes: nisi delata culpa tutoris vel curatoris defuncti, licet ipsi teneantur de leui culpa in administratione commissa. vt est textus. expresse in. l. i. C. de hæredibus tuto. quod est valde notandum, quia: (sape contingit) quod rationes & reliqua petantur ab hæredibus tutorum vel administratorum, qui si viuerent de leui culpa tenerentur, vt in. l. quicquid. C. arbit. tute. hæredes vero non teneantur nisi delata culpa ipsorum tutorum in administratione commissa, non de leui vt dictum est. Item prædicta intelligenda sunt quando tutor vel administrator qui inuentariũ facere tenentur per dolum aliquas res occultauit nec posuit in inuentario, quia tunc

iuratur

21 **I**uratur in litem contra eum. hæres vero cōdēnari debet etiam in duplum si alias res suppressit. vt in. l. fin. §. illo. C. de iure delib. vbi tenent. DD. & Franci. de Porcel. in tractat. de inuent. confect. cap. 10. & probatur in l. 9. titu. 6. part. 6. & licet prædicti tex. loquuntur in hærede qui aliquas res hæreditarias suppressit, tamen idem est in tutoribus quia eadem est ratio vt tenet Franc. de Porcelli in dicto tract. de inuent. capi. 1. si vero sine dolo, aliqua tamen iusta ignorantia ommissit, non iurabitur contra eum in litem. vt puta si aliqua res essent sibi occultæ vel ob aliã iustam causam. vt in dicta. l. tutor qui repertorium in princi. vbi Bartol. nume. 15. ff. de administr. tutor. & specula. in titu. de instrumenti edit. §. fin. in princi. versicu. quid si aliquas res.

¶ Decimo quæro, si la muger del defuncto hizo inuentario de todos los bienes que dexo su marido despues hizo particion con sus hijos y les entrego lo que les pertenescia de la herencia de su padre haciendo con ellos particion en forma de los bienes que dexo su padre, dende a mucho tiempo que se le hizo la particion parezen muchas deudas, vel forte las auia y parecieron al tiempo que se hizo la particion por la

qual la muger se contento con su dote sin acceptar las ganancias agora los acreedores piden a los hijos como a herederos de su padre sus deudas enteramente los hijos se excusan que no las deuen mas de hasta lo que alcançan los bienes que heredaron de su padre porque acceptaron la herencia con beneficio de inuentario, los acreedores dicen que no deuen gozar del beneficio de inuentario porque no lo hizieron mas del inuentario que hizo su madre de los bienes communes que quedaron entre ella y su marido al tiempo que

22 **murió**, quid iuris sit in hoc casu si filij hæredes aliud inuentarium non fecerunt qui casus fræquenter contingit & pendet hodie in hoc Granatensi prætorio. quam ob rem cum silentio prætermittere constituti, consilium tamen postea mutauit, quia potissima quæstio est huius tractatus, quippe cum fræquens sit, & quotidie de ea dubitetur, & controuertatur in iudicijs: ideo eam explicare libuit, secundum quod mihi iustius & æquius visum est (sub correctione cuius quã melius sentientis, & videtur dicendũ quod filij hæredes patris teneantur in solidũ omnia debita patris persoluere, quia verum est eos inuentarium non fecisse paternæ hæreditatis, ideo ad omnia debita & le-

A. in. n. 22. vide de sac. q. gata d. morpheus. de diu. ff. bonor. lib. 1. c. 1. ex. n. 19. esobar. de ratio. c. 9. ex n. 17. cubse

gata teneantur, vt in. l. fi. C. de iure delibe. & l. 10. tit. 6. part. 6. quod demerò iuris rigore tenendum videtur, & pro hac sententia facit quod in simili quæstione tenet Bart. in. l. in ratione. §. quod vulgo. ff. ad legem falcidi. in versic. venio ad quæstionem, vbi quærit, quid si pupillus & tutor eius fecit inuentarium de bonis patris postea substitutus successit pupillo quia substitutio habuit locum an substitutus eius debet aliud inuentarium facere, an sufficiat inuentarium factum per pupillum & eius tutorem: vbi tenet quod non sufficit inuentarium factum per pupillum, sed substitutus tenetur aliud inuentarium facere, alias tenebitur ad solida debita & legata defuncti: cuius ratio est quia inuentarium fit vt hæres non subtrahat bona defuncti de quibus tenetur soluere legatarijs. vt in authent. de hære. & falc. §. scimus sed si pupillus facit inuentarium tenetur solum soluere creditoribus de bonis patris, nõ de suis, & ideo sua bona nõ posuit nec ponere debuit in inuentario, sed substitutus de his non fecit inuentarium, ergo soluere tenetur etiam de bonis pupilli si bona testatoris non sufficiant, cū posset subtrahere de bonis pupilli quæ non fuerunt in inuen-

tario posita per pupillum, ita resoluit Bart. in dicto. §. quod vulgo, quod videtur similiter dicendum in casu & quæstione supra posita: (cũ sit longe differens, & de alijs rebus inuentarium factum, per vxorem defuncti quæ fecit inuentarium de omnibus rebus communibus quæ maritus reliquit tempore mortis:) ab inuentario quod facere debet hæres quod faciendum est solum de rebus hæreditarijs, sed his non obstantibus, contrariam sententiam veriorem esse existimo immo que baste el inuentario hecho por la muger o el marido, aunque sus hijos y herederos no hagan otro inuentario de nuevo rationibus sequentibus, primo enim considerandum est (vt supra diximus) quod inuentarium fit vt hæres non subtrahat bona defuncti, de quibus tenetur soluere debita & legata. vt habetur in dicto authent. de hæredi. & falc. §. scimus, & hæc est causa puniendi hæredem non facientem inuentarium, videlicet vt non subtrahat bona defuncti, cū ergo ista ratio cesset in hoc casu cum constet hæredem nihil subtraxisse de hæreditate, sed omnia bona hæreditaria quæ defunctus reliquit tempore mortis vxorem eius in inuentario omnium bonorum communium

munium cum marito posuisse cum consensu & aprobatione filiorum & per illud inuentariū partitionem cum ea factam fuisse, quid deest huic inuentario vt hæredibus proficere non possit? & sic a ratione legis cessante valet argumentum vt cesset eius dispositio, quia ratio legis est mens legis, & cessante ratione debet cessare lex. vt in capit. cum cessante de appella. & in .l. adigere. §. quanquam. ff. de iure patro. & .l. ex facto. ff. de vulga. & pupil. cum concordan. Secundo considerandum est quod per istud inuentarium ab vxore factum cum partitione bonorum facta cum filijs vel hæredibus mariti, magis satisfieri videtur intentioni legis volentis hæredem inuentarium facere, quàm per inuentarium ipsius hæredis factum solum de bonis hæreditarijs defuncti: nam in primo inuentario posita sūt omnia bona quæ defunctus habuit tempore mortis: tam sua quam vxoris quæ communia erant inter eos. In secundo vero inuentario quod hæres facere debuit solum describere tenebatur bona hæreditaria ipsius defuncti, quæ obuenerunt sibi vt hæreditas, non bona ipsius vxoris & melius clariusq; potest manifestari quæ bona fuerūt in hæreditate ma-

riti prædefuncti per dictum primum inuentarium factum de omnibus bonis tam mariti quàm vxoris, cum partitione omnium bonorum facta inter vxorem & hæredes viri: quam per secundum inuentarium factum solum de bonis mariti. nam in partitione facta cum vxore si de ea non constaret vt nunc constat potuisset aliqua fraus committi contra creditores & legatarios tradendo vxori aliqua bona quæ sua non essent nec ei deberentur, quod cessat per inuentarium ab ea factum omnium bonorum communium quæ possidebat maritus tempore mortis suæ, simul cum scriptura partitionis facta cum filijs, vel hæredibus vbi latius & apertius omnia bona relicta manifestatur, & quæ bona super sint hæredibus mariti deducto capitali vxoris. Tertio quia plenius & euidentius constat de hæreditate mariti prædefuncti per istud inuentarium & scripturam partitionis factam ab vxore cum hæredibus mariti, quam per solum inuentarium ab hærede factum de bonis hæreditatis mariti defuncti: cum in partitione & inuentario prius facto æstimationes & prætia taxata per communes æstimatores ab vtraq; parte nominatos omnium bonorum in inuentario descri-

ptorum

ptorum specialiter fiant, & moderentur iure iurando eis præstito vt communiter fieri solet ne alterutram partem grauent in his prætijs, & æstimationibus quod fit auctoritate iudicis & cum legitimo contradicatore qui est vxor defuncti quod non fit in alijs inuentarijs ab hæredibus factis, in quibus communiter estimationes hæ: fieri non consueuerunt, *Y ansi paresce claramente que se cumple y satisfaze mas con la intencion de la ley que obliga al heredero a hazer inuentario con el que hazela muger del defuncto, en la particion y aprecio que se hizo con los hijos de los bienes communes que dexo su marido quando murio queno con el inuentario segundo que hiziesse despues el heredero de los bienes que le quedaron, y cupieron en la particion sacado el capital de la muger sino con sta seni pareciesse el inuentario, y particion que primero se ouiesse hecho.* Quare iudicio meo tenendum puto, quod sufficiat hæredi pro inuentario id quod vxor fecit de bonis mariti defuncti, cum partitione facta cum hæredibus mariti, maxime si in capite vel sine eius dixisset tutor vel hæres, quod illa bona ponebat pro inuentario minoris vel hæredis cum hoc sit plenius inuentarium quam illud quod communiter faciunt hæredes & solum in nomine differant non

in effectu: inuentarium enim est & ita diffinitur: illud in quo omnia bona in hæreditate reperta & inuenta describuntur, vt diffinit Specula. in titu. de instru. edi. §. si. in prin. glos. & Bar. in dicta lege tutor qui repertorium in princ. ff. de administra. tuto. in gl. prima. quam sequitur communiter omnes scribentes in .l. §. tit. 6. par. 6. in princ. cuius verba sunt inuentario, *en latin, tanto quiere dezir en romance, como escriptura que este hecha de los bienes del difuncto.* Si ergo in inuentario ab vxore facta & partitione ab ipsa cum hæredibus facta hæc omnia plenius scripta sunt quare inuentarium non dicetur? cū sit in effectu, & ei competat diffinitio inuentarij, licet nomen secundi inuentarij hæredis deficiat, nec obstat opinio & decisio Bart. in .§. q. vulgo supra allegato, nam ibi in alio casu loquitur videlicet quando substitutus pupilli non fecit inuentarium de omnibus bonis pupilli, cum pupillus habebat bona audientia vel aliunde & ipse cū auctoritate tutoris fecit inuentarium vt hæres patris solum de hæreditate paterna, tunc enim si substitutio locū habeat tenebitur substitutus aliud inuentariū plenius facere de omnibus bonis quæ pupillo obuenerunt tam hæreditatis paternæ quàm

B mater:

maternæ vel aliunde cum substitutio pupillaris ad omnia bona pupilli trahatur, & si substitutus in hoc casu nõ faceret inventarium de omnibus bonis pupilli vt hæres eius non sufficeret sibi primum inventarium a pupillo vel eius tutoribus factũ de hæreditate paterna cum tẽpore quo substitutus succedit habebat alia bona & ampliõrẽ hæreditatẽ, quam paternã de qua factum est primum inventarium, & in his terminis loquitur Bar. & decisio eius, quam veram puto in casu quo loquitur & idem esset in casu nostro cõcurrentibus illis de quibus Bar. meminit in. dict. s. quod vulgo, nam si ponamus quod mater fecit inventarium de omnibus bonis quæ maritus reliquit tẽpore mortis, & de his fecit diuisionem cũ filijs, & ipsi, vel vnus eorum habebat alia bona, vel hæreditatem aui, forte vel abũculi aut alicuius cognati: mortuo isto filio existente conditione substitutionis eius, tali casu non sufficeret substituto inventarium a matre factum nec instrumentum diuisionis cum matre factæ & liberis eius, cum solum illud contineat bona, & hæreditatem paternam & non alia bona quæ filius habebat aliunde, de quibus substitutus eius tenetur facere inventariũ

cum sint bona hæreditaria filij vel pupilli defuncti. nostra igitur, opinio supra posita vt inuentarium a matre factum, & instrumentum diuisionis pro sit filijs & hæredibus patris, vt habeatur loco inuentarij hæredis, tunc habebit locum quando ipsi filij non habebant alia bona hæreditaria quæ peruenissent ad substitutum quæ necessario addenda & ponenda essent in inventario. vel quando ipsi filij superstites vt hæres patris cõuenirentur a creditoribus paternis vel legatarijs, vt solida legata vel debita paterna soluerentur propter inventarium non factum tunc enim proficiet eis inuentarium a matre factum, & instrumentum partitionis paternæ hæreditatis, vbi constat cui denter quæ & qualia sint bona hæreditatis paternæ quæ penes eos manserunt deducto capitali & patrimonio matris: nõ autem proficiet eis quando cõuenirentur pupilli, hæres a creditoribus propter hæreditatem aui vel cognati, si de omnibus istis bonis hæreditarijs, & aliunde quæsitis non esset factum inventarium. Item pro hac parte facit tex. notabilis: in. l. tutor qui repertoriũ in princ. ff. de admini. tuto. vbi habetur quod tutor excusatur a confessione inuentarij ex aliqua iusta

sta causa, si ergo tutor excusatur ex aliqua iusta causa: quæ causa potest esse iustior? quam ista quod inuenerit inuentariũ factum a matre, & partitionem cum filijs facta vbi omnia bona pupilli scripta sunt solenniter? ideo prædicta opinio verissima mihi videtur, quod tutor vel hæres defuncti non teneantur aliud inventarium facere, nisi bona postea creuerint, & sit eis iustissima excusatio faciendi inuentarium illud quod mater pupilli fecit de bonis a patre eorum relictis simul cum partitione bonorum cum filijs facta.

23 ¶ Vnde decimo quæro. *Si la muger del defuncto no hizo inuentario, ni menos lo hizieron los hijos, si seran obligados los hijos que aceptaron la herencia de su padre a pagar todas las deudas y legados, que hizo su padre enteramente, etiam vltra vires hæreditarias, de tal manera que no puedan retener ni sacar la legitima de los bienes de su padre, in qua quæstione respondet Bald. & Salicet. in authenti. hoc amplius. C. fidei commiss. & in authenti. sed cum testator. C. ad legem falcid. quod filius potest retinere quartam debitam iure naturæ. hoc est legitimam portionem etiam si inventarium non fecit quod verum est cum distinctione tamen glossæ*

positæ in. l. si. §. sin. autem in verbo sacramento. C. de iure deliber. quam sequuntur communiter omnes, *la qual distingue que quanto a los legatarios que pretendien causa lucratiua puede el hijo sacar su legitima, y no es obligado de ella a pagar los legados enteramente aunque no haga inuentario, pero quanto a las deudas que dexo su padre sera obligado a pagallas enteramente por que estas consumen la herencia, hæreditas enim est deducto ære alieno, vt in. l. subsignatũ. §. i. ff. de verbor. signi. & l. non possunt. ff. de iure fisc. cum concordanti.*

- 1 **Q**uomodo fieri debeat a præcium vel taxatio rerum in inuentario descriptarum an per æstimatores a partibus communiter electos vel per æstimatores a iudice nominatos.
- 2 Quando æstimatores bonorum communiter a partibus electi discordant iudex debet eligere tertium.
- 3 Si æstimatores a partibus communiter electi simul cum tertio a iudice nominato discordent an valeat a præcium in minore summa facta cum in ea omnes concordet quia in maiore summa in est minor.
- 4 Declaratur tex. in. l. diem proferre. §. si plures. ff. de recep. arbit. vt non habeat locum quando æstimatores simul cum tertio a iudice nominato discordant in prælijs rerum.
- 5 Quando vnus arbiter appreciauit rem diuidendam in quinq; alius in decem tertius in quindecim quod omnes prædictæ summe conueniendi debeant, & ex his summetur tertia pars que verum valorem ipsius rei faciet & illud seruabitur.
- 6 Si arbitri æstimatores a partibus communiter electi committant alteri tertio vel vnus eorum alteri vices suas an valeat quod ille tertius commissarius vel vnus solus cui commissum est ab alio declarauerit.

- 7 An valor bonorum que estimantur considerandus sit respectu temporis mortis defuncti cuius bona diuiduntur, vel aestimatio eorum quam habent tempore diuisionis.
- 8 Declaratur tex. in l. cum queritur. C. de officio testa.
- 9 Inter coheredes diuidentes hereditatem, videtur facta venditio vel permutatio sue partis quam habebat in hereditate, idcirco de eiuſſione in vicem tenentur.
- 10 An filius qui aliquam rem recepit a patre vel matre que venit conferenda, teneatur eam conferre qualis nunc est tempore collationis vel diuisionis meliorata forte vel deteriora rata, vel precium quod habebat tempore quo sibi data est latissime disceptatur vbi nouiter declaratur tex. in l. ea demum. C. de collatio.
- 11 Declaratur tex. in l. 2. in princ. ff. de collatione bono.
- 12 Declaratur tex. in l. 1. plerumq. ff. de iure dot. & taxatur Antonius go. qui eum perperam intellexit.
- 13 Item declaratur latissime tex. in l. eademum. C. de collatio. & ratio decidendi eius.
- 14 Dominium rerum dotalium & datorum in donationem propter nuptias transit in filios quibus dantur etiam si in potestate parentum sint.
- 15 Augmentum vel diminutio aut deterioratio rerum regulariter pertinet ad dominum ipsius rei.
- 16 Data aliqua re insolutum a debitore vera venditio est & periculum peremptionis vel deteriorationis vel augmentum ipsius rei pertinet ad creditorem.
- 17 Debitor speciei vel quotæ bonorum si eam soluat ante diem quo debebat soluere de voluntate creditoris liberatur.
- 18 Donatio facta a patre filio in potestate que a principio non valuit confirmatur eius morte & acquisitio domini ipsius rei donatæ, retrotrahitur & fructus & augmentum ipsius rei acquiruntur filio.
- 19 Bona a patre vel matre data filiis in dotem vel donationem propter nuptias que ad collationem trahuntur talia qualia erant tempore quo eas receperunt & in illa estimatione conferenda sunt, non eo tempore quo conferuntur.
- 20 Illatio notabilis que ex supradictis infertur & non teneatur hodie conferre filius emancipatus ea que ex laboribus suis vel aliunde non a patre acquisiuit sicut ea non tenetur conferre filius in potestate.
- 21 Estimatio rerum dotalium inter Socerum & ge-

- nerum facta non consentiente filia quando preiudicet filie.
- 22 Declaratur tex. in l. 2. §. de illis. ff. de collatione bonorum nouiter & subtiliter.
- 23 Declaratur tex. in authent. quod locum. C. de collatio.
- 24 Declaratur tex. in l. illud. C. de collatio.
- 25 Milicia vel aliud officium ad heredes transmissibile si comparetur a patre filio, qualiter conferatur pretium eius, vel ipsa militia.
- 26 Bona hereditaria si estimantur plura quam valeant vel minoris quod remedium habeant in hoc grauati.
- 27 Potest vnus ex coheredibus taxationem rei hereditariae factam ab estimatoribus maiori precio estimare vel aliam extraneam submittere qui hoc faciat.
- 28 Reductio ad arbitrium boni viri coram quo iudice petenda sit.
- 29 Si vnus ex coheredibus offerat decem pro re hereditaria alius offerat duodecim non tamen statim soluenda sed in diem certum quod admitti non debeat talis licitatio vel oblatio maioris precij sed minoris dum tamen presentia offerantur.
- 30 Quo tempore fieri debet oblatio maioris presentij que vulgo dicitur fajá inter coheredes in re diuidenda.
- 31 Si minor petat restitutionem ad versus vnu capitulum partitionis, ex eo q. vna res sibi ad iudicata minus valeat quam taxata fuit ab estimatoribus an propter hoc audiri vel restitui debeat.
- 32 Declaratur tex. in l. etiam. §. ex causa. ff. de minor.
- 33 Si vnus ex coheredibus multum grauatur in re sibi ad iudicata ab arbitris sine sorte quia multo minoris valeat quam taxata est an poterit contradicere vel petere reformationem predicti grauaminis.
- 34 Vnus ex coheredibus non potest vnam partem terræ que ad mensuram taxata est sibi ad iudicari petere, ex eo quod maius pretium offerat pro illa parte si non omnes partes vel mensuras illius agri velit habere eodem precio.
- 35 An creditoribus preiudicium faciant taxationes vel estimationes bonorum ab arbitris factæ.
- 36 Si vnus ex coheredibus contradicat aliquam rem in hereditate repertam in inuentario poni aut diuidi inter heredes, ex eo quod dicat illam suam esse an impediatur diuisionem eius vel descriptionem in inuentario.
- 37 Si vnus ex coheredibus aliquam rem hereditariam

viam subtraxit vel corrumpit an debeat inscribi in inuentario vel estimari vt diuidatur.

- 38 Si testator legauit vel iussit in suo testamento vt aliqua res venderetur in eum ipsi legatario, que ducenta valeret, quid ponendum sit in inuentario ipsa res vel precium iustum vel id quod dari iussit pro ea.
- 39 An precium factum inter uxorem & coheredes ad diuidendum preiudicabit creditoribus.
- 40 An lectum vel cubiculum quotidianum ponatur in inuentario cum id lucratur coniux superstes & an apreciabitur per estimatores.
- 41 Si mariti bona non sufficiant ad solutionem æris alieni quod debetur creditoribus an vxor superstes lucrabitur lectum vel cubiculum quotidianum quod ex dispositione legis habere debet.

DE REBUS POSITIS IN
inuentario & alijs que ad
partitionem trahuntur.
C A P. III.



ISO de inuentario & eius effectu q. principium, & caput est omnium diuisionum, nunc videndum est de rebus in inuentario positis, & alijs que trahuntur ad diuisionem, & primo queritur, como se han de apreciar las cosas y bienes puestas en el inuentario, nam licet fundi communes inter coheredes possint regionibus diuidi, tamen communiter peruenitur ad estimationem & pretium eorum & aliorum bonorum quia partes & regiones agrorum non sunt semper æquales

nec eiusdem valoris licet mensura æquales sint, & alia bona communia hæreditaria, non possunt esse eiusdem bonitatis, & valoris vt singula singulis adiudicentur præterquam ea que recipiunt functionem in genere suo vt in his que pondere, mensura, numero vt consistunt ideo frequenter immo semper in partitionibus peruenitur ad estimationem, & taxationem bonorum in inuentario descriptorum vt habetur in l. hac edictali. §. 1. C. de secund. nupti. & in l. ad officium. C. communi diuidendo, & in §. quod si como de institu. de officio iudicis & in l. Meuius. §. arbiter. ff. fami. heriscund. & in l. si quis putans. §. si fundus. ff. communi diuidendo. y assi el comun stilo delas particiones, es que se aprecian los bienes del inuentario por apreciadores puestas, y nombrados por ambas partes porque aunque de jure hauiá de nombrar los apreciadores el Iuez, vt in dicta. l. ad officium. C. communi diuidendo vbi notant. DD. pero porque estos aprecios podrian hazer agrauio los apreciadores el comun stilo ha recebido que no los nombre el Iuez sino las partes cada vno el suyo quod etiam est de iure nouissimo vt in d. l. hac edictali. §. 1. C. de secund. nupt. Pero pongamos que estos dos apreciadores no se conformassen en el precio, porque el vno

2 *aprecian en mas los bienes, y otro en menos, y diffieren en el aprecio de algunos de ellos en tal caso el Iuez nombrara un tercero para q̄ vala lo q̄ hiziere la mayor parte de ellos, vt in. l. item si vnus. §. principaliter. ff. de recept. arbit. est tamen notandum quod licet ille tex. nō probet quod iudex eligat tertium, sed quod compellat illos duos arbitros discordantes tertium eligere qui adiungatur eis, vt valeat quod maior pars statuerit, tamen stilus communis & practica hoc recepit quod tertium non eligant arbitri vel aestimatores a partibus nominati, sed iudex eum eligat, quod multas quæstiones & dilationes derimit quæ cōtingere possent propter dissensum duorum in eligendo tertium vel propter dilationem, & moram eorum qui contemplatione ipsarum partium qui eos nominauerunt, vel ob alias causas rē ipsam longius protraherent. ideo ad hoc commodissime peruentum est vt prætor ipse tertiu aestimatorum vel arbitrum eligat & compellat eos sententiam dicere, vel declarationes facere. Pero pongamos que todos tres arbitros o cōtadores, o los dos nombrados por las partes, y el tercero nombrado por la justicia no se conformasen, ni los dos de ellos, porq̄ el vno aprecio en quinze otro en diez, y otro en cinco en tal*

in. n. 3. ubi segos. Vide mor que chus. de diuissio. bonor. l. c. 4. ex. n. 21

4 *caso parece que a de valer el parecer del que aprecio en cinco, porq̄ en esta summa menor todos cōcordarō, quia in maiori sūma in est minor. vt ex text. expressus in. l. diem proferre. §. si plures. ff. de recep. arbit. & i. c. i. de arbit. li. 6. quod si ita procederet satis absurdum & contra rationē esse videtur, ideo in casu præmisso crederē non habere locum nec seruandam esse decissionem illius tex. & ita tenet expresse Bal. in. l. si decem. ff. locati & Salicet. in. l. hac ædictali. §. his illud. C. de secun. nup. & Bal. in. l. i. in. 6. quæ. C. si fer. exte. Iass. in. §. sequens insti. de actio. nu. 23. Todos los que les tienen expressamente q̄ la decission de aquel tex. in dicto. §. si plures, solamente procede y puede auer lugar y practicar se en los arbitros recibidos por compromiso, pero no en los apreciadores y arbitros elegidos para apreciar alguna cosa por lo qual en este caso se ha de tener y usar del remedio que pone Saliceto in dicto. l. hac ædictali. §. his illud. C. de secun. nup. que el Iuez en este caso quando todos tres estan discordes y no conforman los dos los apremiara y compellerá a todos tres a que se conformen por prision, o por los otros remedios del derecho o juntado todas tres summas y aprecio de cada vno de ellos, y de todas juntas sacara el tertio y aquello valdra y se guardara por precio iusto. quod non est sine ratione,*

libi o iudicant adde esto dñy ratio. c. 26. n. 1. u. gary de...

& probat tex. notabilis in. l. fundum cum lege sequen. ff. mand. quod etiam cōprobatur ex doctrina Bart. quæ communis est in. l. i. ff. si certum peta. quod in his diuisionibus faciēdis iudex id facere debet quod commodius sit & fraude & iniuria magis alienum, eius etenim arbitrio committitur quomodo diuisio fieri debeat quod summitur ex textu in. l. ad officium. C. cōm. diuidun. & l. 10. tit. 15. part. 6. ex eius etiā doctrina processit stilus supra dictus q̄ arbitri discordates in apretijs vel alijs, non eligat ipsū tertiu sed iudex quia hoc cōmodius est & magis alienum a fraude, non enim debet iudex sequi arbitriu eius qui minorē summā declarauit in aestimationibus faciendis quia in ea omnes cōueniunt cū hoc nō careat suspitione fraudis, & sit contra vilitatem & voluntatem partium.

de mor que chus. §. n. 26.

¶ Secundo quarto. Si los apreciadores o los tres con el tercero nombrado por la justicia cometā al vno sus vezes para que el lo tasse solo y aquel solo hiziese la tassacion, si valdra lo que este solo o los dos aquien comettio el terzero sus vezes quando fue nombrado el terzero por la justicia, o fueron nombrados tres tassadores o cōtadores de consentimiento de partes, & videtur quod valeat quod ab illo vel illis declaratum fuerit si

vnus vel duo eorum commisserunt ei vel duobus eorum vices suas. vt habetur in capi. cum ab vno de re iudi. lib. 6. Respōdeo que lo contrario se deue tener en este caso, immo, que no valdra lo que el vno de los dos, o los dos de tres apreciadores hizieren aunque el vno, o los dos le cometā a sus vezes, porque aquello procede en los juezes que tienē el poder y jurisdiccion del superior que se le da y delega pero no en los arbitros que tienen el poder de las partes para que todos juntos declaren y den sus pareceres y no lo puedan dar contra su voluntad y orden que las partes les dieron, porque las partes eligieron sus personas e industria de ellas para este negocio, y lo fiaron de ellos por el credito y confiança que de ellos tenian y no pudieron cometello al vno que fue nombrado por la otra parte, porque facilmente uernia a hazer lo que le ordenase la parte que le nombro. hoc tenet expresse Alberi. licet non tam clare rationem huius assignet, in. l. item si vnus. §. item si plures num. 9. vers. item quarto pulchram quæstionem. ff. de recept. arbit. vbi asserit ita se obtinisse.

¶ Tertio quarto, si se ha de mirar y hazer el aprecio de los bienes de el inuentario y tener consideraciō a el valor que tenian al tiempo que murio el padre o madre de cuya herēcia se traēta o al tiempo que se haze la particiō y parece que se ha de tener consideracion al valor que tenian los dichos

bienes al tiempo que murio el difun-
cto, y no al que agora valen. & ita
videtur diffinire textus expres-
sus in l. cum quaritur. C. de ino-
ffitio. testa. & in l. in quantitate.
ff. ad legem falcid. vbi not. DD.
& in authenti. nouissima. C. de
inoffitios. testamē. Pero en este ca-
so se deue tener lo contrario. immo,
que la cassacion se ha de hazer confor-
me al valor que tienen los dichos bie-
nes al tiempo que se haze la dicha ta-
ssacion, y particion con la distincion
que adelante se dira, porque los dere-
chos arriba alegados hablan en otro
caso, y para otro effeçto diferente de
el que se traçta en la particion de bie-
nes entre herederos que es para effeçto
de excluir la querrela de inoffitioso te-
stamento, y ver si les quedo a los hijos
su legitima enteramente que su padre
les era obligado a dexar de sus bienes
al tiempo que murio, que es la quarta
debita iuræ naturæ. o la quarta fal-
cidia que era obligado a dexar o su
heredero extraño quando hizo tantas
mandas y legados que le consumio to-
da la herencia sin que le quedasse la
quarta falcidia que era obligado a
dexar al heredero de los bienes que
dexo al tiempo que murio, y para
este effeçto disponen los derechos ar-
riba alegados que se mire el valor
que tenían los bienes del difunçto
al tiempo que murio porque de a
quello sera obligado a dexar la
quarta parte o la legitima que oy
manda la ley del Reyno, porque
aunque despues valan mas o va-
lan menos los dichos bienes y heren-

cia. no crece ni disminuye por esso la
quarta falcidia, ni la legitima de
los hijos que estonces era la quarta
parte de los bienes de el padre o ma-
dre, y oy son las quatro partes de
cinco de sus bienes de iure regio.
Pero para hazer se la particion en-
tre los herederos sino se contiene en-
tre los hijos, y herederos con los lega-
tarios si les dexo su padre su legiti-
ma enteramente, o si hizo mas man-
das, o legados en su testamento de
lo que cabia en el quinto, sino para
partirlos entre los herederos no se ha
de tener respecto al valor que te-
nian los bienes al tiempo de la muer-
te de el testador sino al tiempo que
se haze la particion la diferencia
del vn caso al otro es euidente por
que muchas vezes acaee que se ha-
ze la particion de los bienes del difun-
cto dende a muchos años despues
de su muerte quando los bienes tienen
mucho menos valor y estan gasta-
dos y consumidos como comunmente
suele ser en los bienes muebles, y mu-
chas vezes las rayzes estan tan mal
traçtadas q̄ valen la mitad menos
quãdo se haze la particion y aprecio
q̄ valian al tiempo de la muerte del
testador difunçto, y por el contrario
pueden valer agora mucho mas quan-
do se haze la particion, como si que das-
sen muchos esclauos, ganados peque-
nos y ouiesen crescido, no es justo
que los lleue vno de los herederos
por lo que estonces valian quando
murio el testador, y por el contra-
rio si valiesen agora menos que los
llevasse por el valor que estonces
tenian

tenian quando los dexo el difunçto,
maxime, si diessen al vn heredero
una viña, o heredad abreciada que
valia ciento al tiempo de la muerte.
de su padre que agora por el mal tra-
tamiento que tiene no vale cinquen-
ta, y a otro hermano diessen otra vi-
ña o oluar que no valia ciento quã-
do murio su padre porque era muy
nueua, y no estaua criada, y agora
vale trecientos que seria grande agra-
uo, & licet hoc pateat eiden-
ter ad oculum, ita vt non egeat
aliquo iuris suffragio: tamen de
iure fundatur ea ratione nam
certum est, quod in diuisione
quæ fit inter hæredes de bonis
hæreditarijs contrahitur inter
eos, quædam permutatio, vel
venditio partis communis quæ
trahitur cohæredi cum ante
diuisionem in qualibet parte hæ-
reditatis habeat partem proin-
diuiso & propterea tanquã qui
libet venditor tenetur cohæres
de euictione si alteri euincatur.
vt in l. si familia. C. famil. herci.
cum concordant. si ergo hodie
veditur vel permutatur illa res.
quæ diuiditur & apreciatur tunc
temporis debet æstimari verum
eius præciũ non quod ante ha-
buit vel habebit postea quia il-
lud non est considerabile sed
præcium quod habebat tempo-
re venditionis & contractus. vt
habetur in l. 2. vbi notat comu-
niter omnes scribentes. C. de re-

scinden. ven. & in l. prætia rerũ.
ff. ad legem falcid. & est tex. ma-
gis expressus in l. in lege falcidia
hoc esse seruandum in fine. ff. ad
legem falcid. cuius hæc sunt ver-
ba corpora si qua sunt in bonis
difunçti secundum rei veritatẽ
æstimanda erunt hoc est secun-
dum præsens præciũ, nec quic-
quam eorũ formali præcio æsti-
mandum esse sciendum est. y
ansi se concluye que para effeçto de sa-
ber si el padre o madre dexa a sus hi-
jos enteramente su legitima y no se la
consumian y grauen con los legados o
mandas quando ouiere dubda, o con-
tienda de esto, o si caben en el quinto
se han de hazer los aprecio de la he-
rencia por el valor que tenían quan-
do murio el padre, o la madre de
cuya herencia se traçta. pero para ha-
zer la particion de los dichos bienes
entre los herederos se ha de tener re-
specto a hazer se el aprecio por lo que
valen al tiempo que se haze la parti-
cion quod verisimum puto.

¶ Quarto quarto. si el padre o ma-
dre dio a vnos de sus hijos en dote, o
donacion propter nuptias, vna her-
reda viña, o otra rayz, o algunos
bienes muebles sin aprecio y al tiempo
q̄ se viene agora a hazer la particion
y la trae a collacion con los otros her-
manos, y herederos esta menos caba-
da y vale mucho menos de lo q̄ valia
al tiempo q̄ se la dio su padre, o poga-
mos que valiesse mucho mas porque
ha subido en el precio, o porque el hijo
la ha mejorado y plantado, y pidẽ los

otros coherederos que la trayga como esta a particion o el valor de lo que agora vale, y que esto se ponga por a-pretio, el hijo que la rezibio dize que no ha de traer a particion mas de lo que valia al tiempo que la rezibio, quid iuris sit quaritur i utroque casu? Respondeo quod hoc videtur de iure expeditum & clarum, nam si pater dedit predicta bona aestimata tunc vera venditio est, & solum tenetur reddere pretium non autem bona quae recepit in specie, si vero aestimata non fuerunt tunc tenetur reddere dicta bona in eadem specie sicut ea recepit, & pretium fieri debet secundum aestimationem quam hodie habent cum ad collationem trahuntur, vt in l. plerunque. ff. de iure doti, & expressius probatur dicta conclusio in l. eademum. C. de collatio. cuius verba sunt, eademum ab emancipatis fratribus his qui remanserunt in potestate conferri consueuerunt quae in bonis eorum fuerunt eo tempore quo pater fati munus impleuit, ad idem tex. notabilis in l. 2. in prin. vers. de illis quae sine culpa. ff. de collat. bo. & in pprijs terminis hoc tenet Pau. Castren. in l. illud. C. de collati. quem refert & sequitur Grego. in l. 3. tit. 15. par. 6. idem tenet Ant. Gom. in l. 29. de Toro nu. 13. sed mihi videtur, salua eorum pace,

quod haec conclusio non sit verum quia iure non probatur, tum quod contra rationem sit & contra turis ciuilis regulas, vt ex infra dicendis apparebit. Sino que el hijo o hija seran obligados a traer a collacion y particion el precio o estimacion de los bienes que rezibio al tiempo que se los dio su padre o madre, aun que los aya rezibido sin aprecio, y no se estimen por el valor que tienen de presente quando se haze la particion, ratio nibus sequentibus, & quia ista quaestio frequens est & subtilis & non bene explicata per. DD. antiquos nec modernos ideo eam latiore tractatu ac examine expedire necesse est, ad cuius intellectum praemittendum est, qd tex. in d. leg. eademum. C. de coll. & in l. plerunque. ff. de iure doti. quos allegat Ant. Gom. non probat suam conclusionem ad quam eos allegauit. nam tex. in d. l. plerunque loquitur de rebus datis in dotem non aestimatis a patre ipsi genero suo nam cum dotem reddere debeat soluto matrimonio, & ipsa dos aestimata non fuerit tali aestimatione quae facit emptionem ipsam dotem quam recepit reddere debet in eadem specie & non pretium eius cum ipsas res non emerit & pretium earum non recepit, ideo quia debitor est speciei solutione eius liberatur vel interitu eius, si sine culpa sua perierit. vt in l. si ex legati

gati causa. ff. de verbo obli. cum similibus, & in d. l. plerunque. & in hoc casu loquitur ille tex. quia ad hoc dantur in dotem sine aestimatione, vt ipsemet res reddantur soluto matrimonio sicut fuerint. Nos vero loquimur de aestimatione ipsius rei in dotem datae, quae nunc venit conferenda fratribus de cuius pratio tractatur inter alias personas, nam illud quod factum est cum marito solum illi prauidat, & patri mulieris cum quo contraxit in aestimatione rerum dotalium non filiae si ipsa in his non consensit, in quo casu non est eadem ratio quae est in genero & patre mulieris, inter quos de his pratijs actum est, vel si non aestimatae datae sint, cum redditur dos solum tractatur de liberando marito a solutione dotis vel speciei quam recepit, nam tradendo eam qualiscunq; sit eo tempore quo reddit liberatur, cum sit debitor speciei. vt in l. si ex legati causa. ff. de verbo obli. & in l. pignus. C. de pignor. actio. & in lege quae fortuitis eo. tit. vbi not. dd. & in l. si i asia. §. si. ff. de positi cum similibus, quae ratio cessat in filia quando trahit ad collationem bona quae recepit in dotem, vt latius infra dicetur. Item minus probat dictam conclusionem textus in dicta lege eademum.

13 C. de collatio. ad quam eum allegauit Anto. Gom. quia illa lex loquitur in alio casu puta quando filius emancipatus admittitur ad hereditatem paternam beneficio praetoris, tunc enim induxit praetor vt conferret filio in potestate omnia bona profectitia, & aduentitia, & alia bona quae haberet vndecunque quaesita, quae patri olim acquirebant vt seruaretur aequalitas inter fratres, nam sicut filius qui erat in potestate tempore illius legis conditae omnia acquirebat patri praeter castrensia vel quasi castrensia. vt in l. placet. ff. de acquirend. heredi. & in l. cum oportet in prin. C. de bonis quae liber. nec ipse poterat aliquid retinere, voluit praetor quod sicut filius suus acquisiuit omnia quae habuit patri, similiter filius emancipatus qui retinere poterat profectitia vel aduentitia quae non acquisiuit patri iam qd admisit eum ad hereditatem paternam traheret ad collationem omnia bona quae haberet vndecunque quaesita quae acquireretur patri si emancipatus non esset, sicut acquisiuit filius in potestate ipsi patri hoc sumitur ex l. 1. in prin. & in §. 1. & in l. 2. §. de illis. ff. de colla. bono. vbi nota. DD. & Barto. in l. pater filium. ff. de collat. bonor. omnes scribentes in dict. l. eademum, & in l. si

in.l. si emancipati. C. de collat. non tamen dicit ille text. quod si pater dedit aliqua bona sua filio emancipato traheret ad collationem qualia essent tempore quo pater moritur & collatio esset facienda, sed quod filius emancipatus conferre tenetur omnia bona sua vnde cumque quaesita praeter castrēsia vel quasi castrēsia cum admitteretur ad hæreditatem patris, sub ista vniuersitate bonorum quæ habebat emancipatus intelligebantur bona quæ habet tempore mortis patris deductis debitis quia bonorū appellatione intelliguntur bona quæ quis habet deducto ære alieno praeter consuēta, & alienata p filiū vt declarat ibi text. & glos. & l. 2. §. de illis. ff. de collat. bono. in verbo culpa, ecce ergo quod textus ille in.l. ea de mum non loquitur de augmento vel diminutione rei datæ a patre filio emancipato quæ venit conferenda, sed solum dicit quod conferat emancipatus filio in potestate omnia bona quæ habet & acquisiuit in vita patris deducto ære alieno, cum ergo ille textus loquatur in alio casu differentem rationem habente non potest fundari in eo prædicta conclusio ad quā allegatur. *Lo segundo porque a quel texto, y su decision esta corre-*

gida por otros derechos mas nuevos porque en quanto por el se estatuye q el hijo emancipado a detraher a collacion viniendo a heredar a su padre todas los bienes adueticios y profectios que viere auido de su padre o de su madre, vel vndecūque praeter castrēsia vel quasi castrēsia, esta corregido por la ley, cum oportet. C. de bonis quæ libe. vbi statuitur quod filius in potestate non acquirit patri bona aduentitia praeter vsum fructū eorum qui acquiritur patri, sed sibi remanet proprietas sicut aliorum bonorum castrēsium, item in quantum ille tex. in. d. l. eademum, & l. 1. ff. de colla. bonorum, statuerunt quod filius emancipatus veniens, ad hæreditatem patris conferret fratribus, in potestate manentibus hæreditatem matris vel alia bona aduenticia similiter est correctus per legem vt liberis. C. de collat. vbi statuitur quod filij in potestate & emancipati venientes ad hæreditatem patris non conferant aduentitia sed solum profectitia, nisi quando venerint ad hæreditatem maternā, & agatur de successione eius a quo bona processerant, cum ergo. d. lex eademum, & ratio eius sit correctā, non bene trahitur ad propositum ad quod eā allegauit Anton. Gom.

¶ Item

14 ¶ Itē decisio & determinatio eiusdem Anton. Go. quod bona conferenda sunt talia qualia sunt tempore mortis parentis de cuius hæreditate agitur dura & contra rationem, & regulas iuris ciuilibus esse videtur, nā certum est & anemine dubitatur quod dominium rerum dotalium, & donationis propter nuptias transeat in filios & non re acquiritur patri licet filij sint in potestate patris etiam de iure communi ante legem Tauri quæ hoc expresse, & generaliter statuit in omnibus liberis post traditionem factam ipsarum rerum, vt in. l. Pomponius Philadelphus. ff. famil. herciscun. & l. fina. in. sine. ff. de colla. bo. & in. l. 3. §. sed vtrum in sine. ff. de minori. vbi not. DD. & Bart. in. l. pater filium. ff. eod. ritu. & in. l. filia dotem. C. de collatio. & ideo ad collationē dotis, & donationis propter nuptias tenentur filij, quia valuit a principio donatio, & dominiū ad eos transiuit, si enim dominium non transiret in filium non esset necessarium quod illa bona traherent ad collationem cum si remanerent in bonis partis per iudicium familiae herciscundæ possent diuidi: sicut alia bona hæreditaria patris. vt in. l. si donatione. C. de colla. vbi not. DD. & in. l. 2. C.

de in offitio, donati. cū ergo dominium earum rerū sit penes filios secundum iuris regulas ad eos debet pertinere damnum vel commodum deterio rationis vel augmenti, quia hæc omnia regulariter sequuntur dominum vt in. l. quæ fortuitis C. de pigno. actio. vbi not. dd. & in. l. pignus eod. titu. cuius verba sūt pignus in bonis debitoris permanere ideoque ipsi perire indubium non venit, hoc idem probat textus elegans in. l. si id quod donatum sit. in prin. ff. de donatio. inter virum & vxorē, cuius verba sunt, si id quod donatum sit perierit vel consumptum sit eius qui dedit est detrimentū merito quia manet eius res qui dedit suamq; rem perdidit cum ergo res pereat periculo domini, & ad eum pertineant accessiones & deterio rationes ipsius rei, & filij habent a principio traditionis factæ a parentibus dominium earum rerum quare non sequetur eos periculum damnum, vel commodum, augmentum vel diminutio ipsarum rerum? quod patet euidentius per exemplum sequens ponamus enim quod pater vel mater dedit filia in dotem vel filio propter nuptias ad sustinenda onera matrimonij quasdam oues, vel boves ex quibus filius vel gener,

vel

vel ipsa filia soluto matrimonio multos fructus receperunt, & post multum temporis aliqua clade vel casu, vel sine cuncte, forte paulatim perierunt, mortuo patre vel matre non ne erit æquum? quod filius vel filia conferat prærium vel estimationem earum, quod habebant tempore donationis cum hi casus sequantur dominum: certe absurdum esset contrarium dicere nã alias diceremus quod pater, & eius hæredes tenentur de his casibus & prestare debere mortalitatem horum animalium, & simile posset, contingere in seruis aut æquis datis in dotem vel donationem propter nuptias & in rebus mobilibus quæ usu consumuntur, si consumptas vel filius conferre quas integras & magni valoris recepit, & ex cõtrario esset iniquum si pater dedit in dotem vel donationem propter nuptias centum oves, vel boues quæ post longum tempus multiplicatæ sunt naturaliter fratribus ipsarum, si velent fratres ut gregem integrum sicut nunc est augmentatum tempore mortis patris frater conferat quod esset iniquum cum pater & mater ad hoc dederit ut dominium earum habeat & fructibus earum fruantur, & filius industria sua forte fructus eorum

auxit nolens vendere vel consumere in usus suos ut potest sed augmentare gregem ut maior fiat ex quo resultaret sibi magnum incommodum, & pro bono opere malum reciperet, & idem posset contingere si seruos forte recepit in dotem vel donationem propter nuptias, qui essent in infantili ætate, & tempore mortis patris essent adulti vel maioris ætatis qui plus quadruplo nunc valent, quam eo tempore quo recepit, & fratres petant ut conferantur & estimentur eo pretio quo hodie sunt cum conferuntur, similiter esset iniquum si filio dedisset in donationem propter nuptias agrum incultum, qui plantauit eum arboribus propter quod tempore mortis patris cum illa creuerint ager ille multo pluris valeat certe iniquum & contra ius esset petere fratres eius ut agrum illum conferat & æstimentur quantum hodie valet ut id conferatur. Tertio confirmatur supradicta conclusio quia quando aliqua res datur in solutum cum vera venditio sit, & dominium transeat in accipientem sine dubio liberatur debitor, & creditor qui recepit eam & suo periculo habet & incrementum vel deterioratio eius ¹⁶ ad eum pertinet sicut ad emptorem ut in.

ut in. l. eleganter. ff. de pignor. actio. & in. l. necessario. ff. de pignori. & comm. reuenditæ si ergo hoc ius est in redata in solutum a debitore creditori suo, quare non idem erit? quando pater dedit filio aliquas res in donationem propter nuptias: eo animo vel pacto tacito vel expresso ut habeat in partem legitimæ sibi debitæ, & imputet vel conferat tempore mortis patris, nec obstat si dicatur quod diuersum est in filio talia bona recipiente quod in creditore, nam si creditor incertum recipiat aliquam rem in solutum a debitore suo tacite vel expresse fit estimatio ipsius rei, nã si expresse est emptio & venditio, & idem est tacite data re in solutum, nam si creditor eam recipiat pro debito tacite videtur estimata in toto debito, & sic erit venditio quæ non contingit in patre donante filio propter nuptias, vel dante dotem filia quia eis non debetur pretium, ad quod respondeo quod nihilominus procedit supradicta conclusio quia non habet pater necesse rem æstimatam tradere filio cum non sit debitor pecuniæ vel quantitatis. Sed debitor speciei vel quotæ hereditatis in tempore mortis suæ & eam nunc tradidit filio etiam in æstimatâ, hoc pacto tacito vel expresso ut intelli

gitur semper in tali donatione propter nuptias vel dote ut ea imputetur in legitimam & conferatur, ut tenet cõmuniter omnes doctores, in. l. si donatione. & in authen. ex testamento. C. de collatio. ideo solutione eius quæ debetur liberatur nam debitor speciei vel quotæ bonorum, soluta specie, vel quota hereditatis creditori suo liberatur, si ante tempus de consensu creditoris soluat: ut in. l. post mortem ubi not. DD. C. de fidei commissi. & in. l. filius familias. §. diui. ubi ¹⁷ Bar. & Paul. ff. delegat. i. si ergo pater liberatur statim quæ ipsas res tradidit filio suo, qui dominium earum acquisiuit statim cum traditio facta fuit, quare tenebitur pater de periculo, vel deterioratione vel casu ipsarum rerum qui iam liberatus est solutione, eius quod debetur ut in. §. i. insti. quibus mo. tollit. obligatio cum concordant. Quarto pro hac parte facit textus notabilis in. l. donationes quas parentes in. si. & ibi glos. in verbo referatur. C. de dona. inter virum & uxorem, ubi statuitur quod si pater donauerit filio in potestate cum a principio non valeat donatio mortuo patre non facta reuocatione donationis confirmatur donatio, & retrotrahitur confirmatio ad diem cõtractus quasi a principio valuisset, ¹⁸ & sic

& sic pertinebunt ad filium par-
tus & incrementa, & deterio-
rationes ipsius rei, vt notat ibi
glos. quam sequuntur Bart. Albe.
& Salicet. & cōmuniter omnes
scribētes. si ergo in isto casu vbi
donatio non valuit confirmata
donatione per mortem patris
retrotrahitur effectus eius, qua
si a principio valeret, & ad filiū
qui donationem accepit perti-
nent partus & accessiones, dā-
na & deterio rationes eius, qua
re non idem erit quando a prin-
cipio valuit donatio? & domi-
nium eius trāsijt. in filium nam
solum ratione dominij hęc om-
nia ad eum pertinere debent vt
supra diximus. *¶ nisi se concludere,* ra-
tionibus supra dictis (quibus cō-
grue responderi non potest), *que*
la estimacion de los bienes quel padre,
o madre dieron a sus hijos en dote y ca-
samiento o donation, propter nu-
ptias, que se trahen a particion se han
de estimar y apreciar por el precio, y
valor que tenían al tiempo que se los
dieron y no al valor que agora tienē,
ora fuesen estimados al tiempo que se
los dieron, ora no lo fuesen, y quel peli-
gro y deterioracion de ellos, o aumen-
to será del hijo despues que lo recibio,
y no del padre o madre, ni de sus he-
rederos, rationibus supradictis,
ex quibus infertur q̄ sicut hodie
aduentitia non cōferuntur, sed
pater in eis solū habet vsum fru-
ctum: filius autem proprietatē

vt in. l. cum oportet. C. de bonis
quæ libe. ita hodie emancipa-
tus non tenebitur conferre ad-
uentitia quæ ipse ex laboribus
suis, vel cum pecunia sua acqui-
sivit, cum cesset ratio, legis quæ
induxit emancipatum conferre
filijs in potestate bona quæ ipse
acquisiuit vt æqualitas seruetur
inter eos cum filius in potestate
non conferat hodie aduentitia,
& sic cessat ratio legis. in prin.
& per totam. l. ff. de collatio. bo-
nor. quæ ex æquitate prætoris
prædictam collationem indu-
xit: restat in hac parte responde-
re ad aliqua iura, & rationes
quæ videntur fundare opinio-
nem contrariam, & primo non
obstat textus in. l. plerunque. ff.
de iure doti in sua distinctione
quam fecit si bona dotalia fue-
runt æstimata vel inæstimata
quia ille textus loquitur de con-
tractu facta a Socero cum gene-
ro suo, in quibus seruanda est il-
la distinctio, vt si æstimata dos
fuerit teneatur soluere æstima-
tionē quia vera emptio & vēdi-
tio contractus ille est inter eos,
si vero inæstimata fuerit, & res
datæ in dotem perierunt nō te-
nebitur ad æstimationem quia
debitor speciei perēpta specie
sine culpa sua liberatur, vt in. l.
si ex legati causa. ff. de verbo.
obli. nos vero loquimur quādo
ipsa filia uon contraxit quia con-
tractus

21 tractus factus inter socerum &
generum non obligat ipsam fi-
liam quæ non cōsensit actibus
eorum, nam pacta inter alios fa-
cta non preiudicant nec prof-
sunt alijs. vt in. l. si vnus. §. ante
omnia. ff. de pactis, cuius hęc
sunt verba, ante omnia enim
aduertendum est ne conuētio
in alia re facta aut cum alia per-
sona in alia re alij vē personæ
noceat, ex qua lege infertur q̄
si filia non consensit cōtractui
facto inter eius patrem & ma-
ritum quantum ad æstimatio-
nem rerum dotalium licet pa-
ter & maritus consenserit solu-
to matrimonio posterit ipsa pe-
tere ab hæredibus viri ipsas res
dotales in specie, nec tenebitur
recipere prætiū vel æstimatio-
nem a marito eius factā quod
cum hoc moderamine intelli-
gi debet quando dos incepit a
promissione patris qui certam
speciem vel quantitatem pecu-
niæ in dotem promissit genero
suo nomine dotis tunc enim cū
species vel pecunia debeat &
ius quæsitum sit filia ex illa pro-
missione. vt in. l. Titio. centum.
§. Titio genero. ff. de condit. &
demonstra. non potuit maritus
eius ei preiudicium facere reci-
piendo res æstimatas loco pec-
uniæ debitæ. vt in. l. fin. §. fina.
ff. de pactis, & l. id quod rōstrū
est. ff. de reg. iuris, solum ergo

ipsi marito preiudicium fiet ex
tali permutatione, & emptione
non vxori quæ non consensit.
Si vero dos incepit a traditio-
ne & pater dedit genero suo ali-
quas res æstimatas, tūc filia nō
habet actionem ad ipsas res
æstimatas soluto matrimonio,
sed solum ad æstimationem &
prætium earum, quia venditio
vera fuit facta inter patrem, &
maritum eius, nec vnquam ipsa
filia actionem habuit ad aliud
cum pater non promissit spe-
ciem vel pecuniam dotis nomi-
ne daturum. Quod est valde no-
tandum quia est maximi effe-
ctus, sed quia contra istam solu-
tionem datam ad dictam legē
plerunq̄. ff. de iure. do. posset
quis insurgere dicens quod be-
ne respōsum est ad vnum casū
quando æstimatio facta est in-
ter socerum & generum, quod
illa æstimatio non preiudicat fi-
lia si ipsa non consensit tali æsti-
mationi, sed ad aliū casum non
respondetur nec confert dicta
solutio, nam si dos data esset in
specie sine æstimatione nō per-
tinet ad maritum damnum vel
commodum rerum dotalium
sed ad vxorē ergo non pereunt
periculo recipientis mariti. qui
bus respondeo quod immo ille
textus si bene inspiciatur facit
pro nobis, & pro conclusione
nostra superius tradita quod

periculum & commodum rerū dotalium vel donationis propter nuptias quas pater dedit filiis inæstimatas nō pertineat ad patrem, nec ad eius hæredes sed ad filium vel filiam qui talia bona receperunt. nam textus ille in dicta lege plerunq; non dicit quod periculum, & commodum rerum dotalium, quādo nō æstimatæ datæ sunt pertineant ad patrem qui dotē dedit vel eius hæredes sed ad filiam ad quam reuertitur dominium earum rerum. & sic pereunt periculo domini secundum regulam iuris supra traditam, & sic si bene consideretur ille textus in dicta lege plerunque facit pro nobis & non contra: Nā licet ibi statuatur quod matritus non teneatur ad prætium quando dos sine æstimatione data est, non tamen negatur nec est dubium, quod periculum mortalitatis, vel deteriorationis ad eum pertineat pro tempore quo duraturum est apud eum dominium constante matrimonio, nam re vera dominium & vsum fructum quod habet amittit: ad uxorem vero ad quam (soluta matrimonio dominium reuertitur:) perpetuo duraturū vel ad eius hæredes pertinet periculum perpetuum mortalitatis vel deteriorationis, & hoc voluit ille

textus recte intelligendo, & sic manet regula iuris ita acta quod casus prædicti semper sequuntur dominū rei (vt supra diximus) & ille textus in dicta lege plerūque non contradicit, ex quo sequitur quod periculum & commodum contingens in ipsis rebus datis a patre in donationē propter nuptias, vel indotem, siue æstimatæ siue inæstimatæ fuerint semper pertinent ad filios quippe cum domini sint earum rerum, non ad patrem vel eius hæredes, non tamen ex eo sequitur quod filius vel filia nō teneantur ea conferre, & liberentur conferendo ea consumpta vel detrita qualia fuerint tēpore mortis patris, nec textus ille in dicta lege plerunq; hoc probat cum de collatione non loquatur nec aliquid disponat. remanet ergo casus in dispositione iuris communis quod periculum damnum vel commodum vel augmentum rerum pertineat ad dominum & sic pertinebit ad filios non ad patrem nec eius hæredes cui cōsequēs est quod si ipsæ res filiis traditæ perierunt si ad hæreditatem parentum velint admitti prætia ipsarum rerum conferre teneantur hoc est quantum valebant tum temporis cum dicta bona receperunt cum commodum vel detrimentum superueniens

niens ad ipsos filios: (cum dominiū habeant earum rerum) pertineant, & non ad patrem & sic magis confirmata manet conclusio nostra supra relata.

22 ¶ Minus obstat textus in dicta lege eademum. C. de collatio. quia loquitur de vniuersitate bonorum & eorum translatione in cohæredes, de qua vniuersitate deducitur es alienum & omnia bona cōsumpta vel alienata vt supra diximus.

¶ Item non obstat textus in dicta lege. 2. §. de illis. ff. de collatione. qui videtur contradicere supradictæ conclusioni quam tenui, in eo quod dicit quod filius emancipatus qui bona sua conferre tenetur filiis in potestate non tenetur conferre illa bona quæ perierunt sine culpa sua post mortem patris, cuius verba sunt de illis quæ sine culpa filij emancipati post mortē patris perierunt quæritur ad cuius detrimentum ea pertinere debeant, & plerique putant ea quæ sine dolo malo & culpa perierunt ad collationem nō pertinere & hoc ex illis verbis intelligendum est quibus prætor viri boni arbitrato iubet bona conferri, vir autem bonus non sit arbitratorius conferendum id quod nec habet nec dolo nec culpa desijt habere ex quibus verbis videtur ille textus di-

cere quod filius emancipatus non teneatur conferre fratribus bona sua quæ sine dolo, & culpa sua perierunt, & sic sufficit conferre bona quæ habet tempore mortis patris qualia fuerint, non consumpta vel perempta sine culpa sua, qui textus profecto prima facie videtur multum contradicere supra dictæ conclusioni & opinioni nostræ, & in eo principaliter fundarunt opinionem contrariam. DD. antiqui & moderni, sed re vera non contradicit nostræ. nec fundat contrariam opinionem, nam si bene consideret textus ille loquitur de illis bonis quæ filius emancipatus habebat tempore mortis patris & post mortem eius perierunt, quod probat ibi post mortem patris perierunt, non autem loquitur de bonis quæ perierunt in vita patris in quibus magna est differentia, id circo signanter dicit text. post mortem patris perierunt, quia de illis poterat esse dubium cum mortuo patre hæreditate eius filio delata in quam se immiscuit vel immiscere vult vt partem habeat hæreditatis paternæ. iam est ius quæsitum fratribus in bonis emancipati cum ea in medium conferre teneatur, & partem faciat fratribus eius nec aliter admittatur ad hæreditatem pa-

ternam secundum illa tempora quibus omnia bona sua filius emancipatus conferre tenebatur præter castrensia vel quasi castrensia, ut in. l. i. in principi. & in. §. nec castrense. ff. de collatione. & de illis bonis quæ post mortem patris perierunt loquitur illa. l. in dicto. §. de illis. nam in his bonis quæ perierunt post mortem patris poterat dubitari an perirent periculo ipsius filij cum iam videatur non sua sed communia cum fratribus, & ipse tanquam possessor vel administrator rei alienæ, quaeritur an teneatur de culpa vel casu eorum quæ perierunt post mortem patris, & respondit iurisconsultus quod non teneatur de his quæ perierunt sine dolo & culpa sua post mortem patris, sicut est in quolibet possessore rei alienæ quæ sine culpa sua perierit, ut in. l. si ex legati causa. ff. de verbor. obli. de his autem, quæ perierunt ante mortem patris nullum verbum dicit ille textus quia de his non erat dubium cum essent bona propria filij emancipati nec fratres in eis ullum ius haberent, ideo ad emancipatum pertinet periculum vel commodum, vel augmentum eorum indistinctæ siue culpa sua perierint siue sine culpa, solum enim tenetur conferre

quæ nunc habet tempore mortis patris, cum in vniuersitate bonorum quæ conferre teneatur emancipatus non veniant debita vel æs alienum, nec bona alienata vel consumpta ut sensit glos. ibi in verbo culpa, cum qua transeunt Barto. & Alberic. ibi, & sic periculum & commodum pertinebit ad filium cuius est dominium earum rerum, non ad fratres, ideo pro nobis facit & non contra. secundo quia ille textus in dicto. §. de illis non loquitur de bonis datis a patre filio emancipato sed solum de bonis filij emancipati ab eo acquisitis, in quibus poterat non habere bona paterna in specie sibi data in donationem propter nuptias non æstimata, de quibus loquitur tractatus noster in hac parte, nam diuersa ratio erit in his ut reddere debeat æstimationem eorum cum patris fuerunt, & filio data in solutum suæ portionis hæreditariæ quæ est in alijs bonis quæ filius aliunde quæsiuit nec data sunt a patre hoc pacto tacito vel expresse ut conferantur & imputentur, ei in legitima.

¶ Tertio quia ille textus in dicto. §. de illis, loquitur de vniuersitate bonorum, & eorum translatione in cohæredes de quibus

quibus deducitur es alienum, & alienata vel euicta, vel consumpta, ut supra in solutione contrariæ legis ita demum diximus. C. de collatione.

23 ¶ Est & alius textus in authentici. de aqua. do. §. illud quoque coll. septima sumptus in authentici. quod locum. C. de collatione. qui nimis stringit, & videtur contradicere supradictæ conclusioni, vbi probatur quod si dos detur a patre genero suo nomine filia, & maritus eam perdidit sine culpa filia dummodo filia non fuerit negligens in ea recuperanda a marito ipso ad inopiam vergente secundum formam positam in illo text. quod mulier non teneatur conferre dotem, & nihilominus habebit hæreditatem patris sed vere textus ille non obstat nec contradicit dictæ conclusioni, loquitur enim in casu quo pater dedit dotem genero suo qui eam perdidit sine culpa filia merito filia non tenetur conferre quod non recipit, nos loquimur in casu quo filius vel filia dotem recepit vel donationem propter nuptias & dominium earum rerum ad eos peruenit, & in his terminis procedit conclusio supradicta, ratio diuersitatis hæc est quod quando pater dedit dotem pro filia genero suo nihil illa rece-

pit, nec postea soluto matrimonio ad eam peruenit nec fuit in culpa recuperandi eam a marito suo ideo ad collationem eius non tenetur quando maritus sua culpa dotem perdidit, vel consumpsit, & hic est casus illius textus in dicta authentici. quod locum de collatione. C. si vero pater donauit propter nuptias bona sua inæstimata filio suo, vel filia suæ in partem legitimæ suæ ut ex eisdem bonis alantur, & dotentur, & ipsa filia postea dedit in dotem marito suo eadem bona inæstimata tunc procul dubio dicendum est, non habere locum in hoc casu dictam authentici. quod locum, quia cessat ratio eius si dicta bona inæstimata sine culpa viri: morte naturali vel alio casu perierint vel deteriorentur, nam textus ille loquitur quando culpa viri consumpta sunt, nam licet maritus liberetur quia debitor fuit speciei interitu vel deterioratione, ut in. l. plerumque de iure do. Tamé periculum mortalitatis vel deteriorationis earum ad eum pertinet qui dominium habet earum rerum, & sic ad filios qui dotem, vel donationem propter nuptias receperunt, quia quod sibi debitum erat receperunt a patre, & eo usi sunt ad voluntatem suam sine facto patris, idcirco ipsi ad collationem

nem tenentur eorum bonorū quæ receperunt, & hic est casus noster in quo diximus teneri filium vel filiam ad collationem æstimationis eorum bonorum, vt tantum conferant quantum valebant eo tempore quo dicta bona receperunt a patre in hoc enim casu cessat ratio & dispositio illius textus in dicta authenti. quod locum, quæ alio casu loquitur euidenter, & sic puto intelligendam, & limitandam esse ratione prædicta tertius casus est quando pater dedit dotē genero suo, pro filia inæstimatam in mobilibus & animalibus quæ naturaliter perierunt, vel vsu consumpta sunt. & hic est casus magis dubitabilis nam quo ad generum expeditum est, quod non tenetur de illo casu vel detrimento sed ad vxorem pertinet, vt in allegata lege plerunque de iure dot. quo ad collationem, tamen nihil ibi dicitur credo tñ verum esse quod supra diximus, in hoc casu quod filius vel filia teneantur conferre prætiū & valorem dictorum bonorum quæ inæstimata traddita sunt a patre rationibus, supra scriptis & hac potissime quæ sequitur videlicet quod in dicta authenti. quod locum, patri potuit imputari culpa quod tali genero dotem traddidit

qui eam perdidit sine culpa filia de se enim quari debet quod negligenti homini res suas traddidit, argum. textus. in. l. Socius. ff. pro Soc. & in. §. i. instit. cod. titu. & in. §. præterea instit. quibus mo. recontra. oblig. quare filia non tenetur ad collationem dotis si sine culpa sua non potuit a marito dos recuperari facto patris, in casu vero legis plerunque quando pater dedit genero dotem inæstimatam in mobilibus vel animalibus, quæ naturaliter perierunt nulla culpa patris deprehenditur in hoc casu cum naturaliter vel senectute perierunt, ideo isti casus ad dominum expectant non ad patrem, & eius hæredes & ideo ad collationem æstimationis tenebuntur filij ad quos dominium earum rerum reuertitur secundum regulam iuris supra dictam, quod periculum damnum vel augmentum rerum regulariter ad dominum pertinent & dominium earum rerum sequuntur.

¶ Super est respondere ad aliud difficile contrarium quod quibusdam forte insolubile videbitur, in. l. illud. C. de collatio. in princi. vbi habetur quod si pater emerit filio militiam solum teneatur conferre fratribus prætium eius quanti vendi

24 di potuit tempore mortis patris non autem prætium quanti eam emit pater eo tempore quo eam comparauit filio, ecce ergo textus qui expresse disponit quod bona data a patre ipsi filio non æstimentur quo ad collationem faciendam quantum valebant tempore quo pater donauit filio sed tempore mortis patris, sed his non obstantibus existimo prædictam conclusionem quam supra tenui veram, & tenendam esse, quia ille textus in. l. illud. C. de collatio. loquitur in alio casu differenti in facto & ratione, loquitur enim quando pater comparauit filio aliquam dignitatem vel militiam quæ personalis est, & non transmissibilis ad hæredes, nam tali casu si non possit vendi, nichil filius conferre tenetur, quia nichil in bonis suis habere videtur licet pecunia patris empta sit. vt in. l. i. §. nec Castrense. ff. de collat. bonor. si vero talis sit dignitas vel militiam quæ vendi possit, si non est transmissibilis ad hæredes quia personalis est, tunc filius cōferet æstimationē eius quanti vendi potuit tempore mortis patris, & non prætium quo comparata est vel valebat tempore quo pater eam comparauit filio, & hoc casu lo-

quitur textus in dicta. l. illud, & ita declarant ibi communiter omnes, conclusio vero nostra procedit & locum habet quando pater comparauit vel donauit filio alias res familiares, quæ ad hæredes transmitti possunt nec pereunt cum persona filij ratio diuersitatis hæc est, quod in militia empta per patrem, & donata filio nimis grauaretur filius si prætium quo empta est teneatur conferre fratribus ipse vel eius hæredes cum morte eius filij pereat militia, & nichil posset transmittere ad hæredes, maxime si inuita patris mortuus esset, item quia si viveret tempore mortis patris tamen communiter istæ militiæ vel officia plus oneris vel honoris habere solent quam commodum pecuniarum, & cum sint personales, & morte fuuantur, & cursu temporis minus valeant (quia quotidie proximior est morti qui militiam non transmissibilem ad hæredes habet) iniquum euidenter esset obligare filium cum ignoranti forte vel inuito pater militiam comparauit, vt conferat prætium quod pro ea comparanda erogauit pater, id circo statuit ille textus in dicta. l. illud. C. de collatio.

quod non teneatur filius conferre ultra pretium quo vendi potuit tempore mortis patris, quia illud habere potest filius si vult eam vendere, si vero maluerit illam habere, illud pretium conferat quia non grauat in eo, (etiam si minus hodie cum collatio facienda est valerit,) & ideo statuitur quod solum pretium conferat quod valet tempore mortis patris & non tempore quo pater emit filio. in alijs autem rebus non aestimatis datis a patre, ideo conferendum est, pretium quod valebant eo tempore cum pater dedit filio quia certum pretium, & valorem habent & non pereunt morte possidentis, sed ad haeredes transmittuntur, & in hoc pretio nemo grauat quia vendere potuit filius quando cunque vellet & habere sibi pretium, ideo ipsum conferre tenetur filius vel filia quia statim dominium habent earum rerum, id circo commodum vel incommodum earum eos sequuntur secundum regulam iuris supra dictam in l. pignus. & in l. quae fortuitis. C. de pignorati. actio. & sic ille textus. in dicta. l. illud non contradicit supra dictae conclusioni, quia in alio casu disimili loquitur.

¶ Teneo igitur resolutiue quod

quando pater aut mater dedit filio vel filiae aliqua bona mobilia vel immobilia in aestimata in dotem vel donationem, propter nuptias, & mortuo patre de collatione eorum tractetur inter fratres, & haeredes patris, haec res tali modo ramine temperanda sit, quod si bona quae pater dedit filijs vel eis pecunia sua comparauit dignitas sit, vel militia personalis quae vendi non potest, nec transmittitur ad haeredes tunc filius eam conferre non tenetur, nec pretium quod erogauit pater pro ea comparanda. vt in l. i. §. nec Castrense, vbi notat. Bartol. quem sequuntur communiter omnes. ff. de collatio. bonor. si vero talis sit malitia quae ad haeredes quidem non transit sed cum persona finitur vendi tamen potest, tunc filius tenebitur conferre aestimationem eius non eam quae habuit tempore quo comparata filio fuit a patre sed tempore mortis patris. vt in l. illud. C. de collatio. vbi glos. & communis sententia. DD. quae ita intelligenda est, vt supra diximus vtrunq; proprijs rationibus quas ibi assignauimus, si vero alia bona sint sine estimatione data hoc pacto tacite, vel expresse (sicut semper intelligitur inter patrem, & filium

vt

vt conferatur:) quando dantur in dotem vel donationem propter nuptias, vt tradit Bartol. & communiter omnes in l. pater filium. ff. de collatio. do. & in authentic. ex testamento. C. de collatio. & in l. 29. de Toro quae habetur. l. 3. titul. 8. lib. 5. recopilatio. tunc tenebitur filius vel filia conferre pretium quod iuste valebant tempore quo pater eis tradidit siue aestimata fuerint siue in aestimata: (vt supra diximus) nec aliud de iure teneri potest cum filij dominium earum rerum habeant, & regulariter commoda, vel incommoda interitus vel deterioratio sequuntur dominum licet quo ad maritum liberetur morte vel deterioratione ipsarum cum sit debitor speciei, vt supra diffinitum est, si autem contrarium teneretur multa absurda, & fraudes sequerentur, vt in tali specie euidenter apparebit, ponamus enim quod pater comparauit filio propter nuptias, vt onera matrimonij sustineat) gregem ouium vel boum, vel dedit alia bona mobilia ad usum, vel ornatum domus suae, quae usu consumuntur vel ea dedit in dotem filiae, sciens autem filius quod non tenetur conferre pretium quod valebant tempore quo recepit, vtitur mo-

libus plusquam deceat vel animalia quae quotidie senescunt, & minus valent noluit vendere, vt pretium eorum saluum faciat: (vt quilibet diligens pater familias facere consuevit,) vt fructibus vel laboribus eorum potiat: (licet illa animalia periculum patiantur vel moriantur:) certe iniquum & contra ius esset vt solum conferat talia bona nimis detrita vel consumpta in usus suos, vel dolo aut culpa sua perempta vel consumpta qualia sint tempore mortis patris a periretur enim via fraudibus quod fieri non debet. vt in l. conuenire. La secunda. ff. de pactis dot. cum similibus, ideo necessario dicendum est quod aut filius teneatur conferre pretium & valorem quae dicta bona habebant tempore quo sibi tradita sunt a patre, vel saltem teneatur praestare culpam, & negligentiam quam habuit vt dicta bona perirent, vel deteriorarentur, vt in caeteris contractibus fit quando, culpa praecessit casum. vt in l. si vehenda. §. poen. ff. ad legem Rod. de iactu. vbi not. Bartol. & caeteri scribentes. & in l. quod nerua. ff. de po. sed prima conclusio verior est, & multas quae stiones derimit, vt supra diximus.

C 5 Quinto

26 ¶ Quinto quarto, si estos dos tassadores conformes o los dos, de tres con el nombrado por la justitia, o por las partes como esta dicho hiziesen la tassacion, y aprecio injustamente de tal manera que lo que vale mucho tassasen en poco, o lo que vale poco tassasen en mucho, que remedio ternia el agraviado para deshazer esta tassacion, y hazer que se tassasen estos bienes en lo justo, dixerit aliquis & fortasse recte dictum aestimabitur a multis ad quid inuestigatio ista proderit quia videtur parum utilitatis habere cum si aestimentur haec bona hereditaria plus vel minus quam valent cum eadem sint diuidenda inter cohæredes, & sibi remanere debeant, nichil interest quod pluris, vel minoris quam valeant aestimentur. Respondeo. Que en esto puede auer grande daño, o prouecho de las partes en muchos casos en esta manera pongamos que el padre, o la madre mejoraron a vno de sus hijos en el tertio, y quinto de sus bienes, y selo señalaron en vna pieça, o heredamiento, que valia mucho mas: este mejorado pretende que se aprecie en poco, porque quepa en el tertio y quinto los otros hermanos pretenden que se aprecie en mas de lo que vale, o en lo justo porque no lo pueda llevar todo por mejora, o pongamos que el padre hizo muchas mandas a la muger,

o a estraños que no caben en el quinto la muger pretende que se aprecien los bienes en mucho mas de lo que valen, y lo mismo los legatarios, que sus mandas, o legados fueron en dineros, y los herederos de el difunto pretenden que se aprecien en menos de lo que valen porque no lleuen los legatarios sus mandas enteramente mas de lo que caben en el quinto. Et sic multi casus possunt occurrere propter quos sit magni effectus, vt bona hereditaria iustis aestimationibus taxentur. Y assi digo que contra el agrauio, y fraude que puede auer en los dichos aprecios puede el heredero usar de dos remedios el vno es que si la tassacion se hiziere en menos de lo que valen los bienes bien puede ponellos y pujallos en todo lo que valen, y esto no lo pueden contradazer los cohærederos ni legatarios, ni los acreedores, porque es prouecho de todos, y de la hacienda, y bienes communes, y si el fuesse tan pobre que no pudiesse, ni tuuiesse caudal para dar todo lo que valen los bienes, o algunos de ellos por ser de gran valor podra hazer vn tercero estraño que los ponga. Vt probat textus notabilis, ex quo summitur practica supra dicta in lege,

27
ibi. vno es. vi de grege. in l. ad p. 9. pa. 6. ingl. o los dos.

ad officium. vbi nota. Bartol. Alberic. Cinus. & Bal. & communiter omnes scribentes. C. communi diuidendo. El segundo remedio es que podra appellar de la dicha tassacion hecha por los arbitros, si fuesse aprobada, y mandada guardar por el Iuez, y seguir la appellacion, coram iudice appellationis, y sino estuuiere confirmada, y aprobada la dicha tassacion por el Iuez podria pedir reduction a aluedrio de buen baron contra la dicha tassacion para que la reforme y enmende, per viam quærellæ, ante el Iuez ordinario que podia cognoscer de la causa sino se ouieran nõ brado los dichos arbitros tassadores, vt tenet Bartol. quem communiter sequuntur omnes in. l. si societatem. §. arbitrorum. ff. pro Sotio. num. 21. & est textus notabilis ibi & in. l. vnde si nerua eo. titul. vbi not. Doctores, & in. l. 2. C. vbi & apud quem. & tex. in. l. cum hi. §. transactiones alimentorum. ff. de transactio. l. vltima. C. de vsur. pupi. & licet nonnulli Doctores asseuerauerint quod reductio ad arbitrium boni viri petenda sit coram iudice appellationis qui superior sit arbitratorum cum sit quædam species appellationis huiusmodi petitio reductionis ad arbitrium boni viri, & non coram iudice ordinario, tamen communis senten-

tia Doctorem est cum Bartol. quod dicta petitio facienda sit coram iudice ordinario illius loci, vbi alias causa principalis esset examinanda siue reus siue actor conqueratur de iniquo arbitratoris iudicio, & hanc dicit communem opinionem Alexand. consil. 130. nume. 1. dominus Cobarrub. in capitulo. 21. numero 1. lib. 2. varia. resolu. ¶ Sexto quarto, si vno de los cohærederos pusieren algunos bienes del inuentario en mayor precio de lo que los tassadores lo apreciaron, y dize que lo dara luego o lo tomara en quenta de su parte en aquel precio que los puja, si otro de los cohærederos los pujasse, y pusiesse en mayor precio de lo que los puso, y pujo el otro cohæredero, pero no dize que los pagara luego ni los tomara en quenta de su parte sino que lo pagara d'ede a vn año, o medio o a cierto plazo, qual de estas pujas sera admittida? Respondeo, que se a de admittir la puja que este cohæredero haze aunque sea menos siendo a luego pagar o tomandola en su parte, que es lo mismo, y no la que haze el otro cohæredero aunque sea mayor, sino es a luego pagar. vt est textus notabilis vbi nota. Bartol. & Alberic. & ceteri scribentes in. l. in lege falc. hoc esse seruandum in fine. ff. ad. l. falcid. & in. l. aduopio. §. sed si emptor. ff. de re iudic. quod intelligi debet nisi de

si de consensu omnium cohæredum velint illam rem vendere data dilatione emptori ad soluendum. argumen. textus. & quæ ibi notan. DD. in capitu. quia propter. §. vel saltem vbi glōf. in verbo vice omnium de electio. & in cap. in causis eo. ti. & in capit. cum omnes de constitutu. & in tegula iuris quod omnes tangit de reg. iur. in. 6.

30

¶ Sexto quæro, quo tempore, se ha de hazer la puja que puede hazer el coheredero sobre el precio que hizieron los contadores, o apreciadores de los bienes de el inuentario. Respō deo, que se ha de hazer luego como se hizieren los aprecios por los tassadores o contadores puestas por las partes antes que passen adelante en la particion y se hagan las adjudicaciones a las partes de los bienes que han de auer cada uno en su parte por arbitrio de los partidores o por suerte como se dira adelante porque sino contradixessen los aprecios hechos por los tassadores luego como se hizieron, y vinieron a noticia de las partes seria visto cōsentirlos tacita, o expressamente el dia q se les de traslado de ello, y se les notifica, y no lo contradizen argu. tex. & quæ ibi not. DD. in. l. si eo tēpo re. C. de remis. pign. & in regu. iur. is quī tacet. de reg. iur. lib. 6. quod habet euidētē rationem nā si cohæres expectaret ad faciendā dictam licitationē quæ, i vulgari diciū puja i bonis hære

ditatijs post diuisionē vel adjudicationes eorū factus dolo vel caliditate fecisse videretur quia nullū grauamen sustinuerit in apretijs factis ab arbitris, vel æstimatoribus etiam si minoris æstimauerint res hæreditarias quā valeant cum illud dānum æquale fuerit omnibus cohæredibus & æqualiter ea sustinuerint, & possit illa res quæ minus quam valeat æstimata fuerit sibi adjudicari in diuisione vel adjudicatione facta ab arbitris vel sorte sibi obuenire in illo prætio, ideo frustra peteret in hoc casu cuius contrariū esset postulaturus si res sibi adjudicata esset vel sorte sibi obueniret, pro quo bene facit regula iuris & quæ, ibi tradidit Dinus & cæteri scribentes in cap. factum legitime de reg. iur. lib. 6. & facit tex. in. l. cum in fundo. §. quod si maritus. ff. de iure doti.

31 ¶ Octauo quæro, Si despues de hechos los aprecios de los bienes de el inuentario, y dado de ello traslado a las partes, y no auiendo dicho contra ellos y hauiendose hecho despues las adjudicaciones de las partes que a cada uno pertenesce si vno de los coherederos fuese menor, y pidiese restitucion diciendo que en vna de las piezas que le fueron adjudicadas, fue engañado o agrauado por q vale mucho menos de lo q fue apreciada por los tassadores

si podra

si podra ser restituydo contra la dicha tassacion, y se le aya de supplir lo que menos vale de los bienes de la herencia, los otros coherederos dicen que no se puede restituir contra este capitulo de la particion aunque a quella pieza este apreciada en mas de lo que vale, por que tambien tienen ellos algunas cosas cargadas en mas de lo que ualen, y passaron por ello respecto que esta pieza que cupo al menor tambien estava cargada en mas de lo que valia, y dicen que, o se ha de boluer a deshazer y hazer de nuevo toda la particion, o el menor ha de estar por el dicho precio, y adjudicacion que le fue hecha, certæ ista quæstio contingibilis est, & quotidie versatur in iudicijs, & super ea contēditur non solum a minoribus sed a maioribus quando in æstimatione alicuius rei sibi adjudicata multum grauatur, ideo ad eam oportet diligenter aduertere, & videtur quod minor debeat in hac specie in integrū restitui cum hoc capitulum suæ adjudicacionis sibi factæ sit separabile & non connexum alijs capitulis de alijs rebus sibi adjudicatis, vt est textus notabilis quæ ita videtur diffinire. in. l. etiam si a patre. §. ex causa. ff. de mino. vbi Bar. & Alberi. ad hoc not. illum textum, pero en el caso propuesto parece que se deue tener lo contrario, immo, que aunque sea menor no se puede restituir contra este

capitulo de la particion, por auer se le adjudicado, y cargado aquella pieza en mas de lo que valia, por que el menor en este caso hizo lo que el mayor, y qualquier hombre diligente hiziera, que fue consentir en los dichos oprecios hechos por los apreciadores como lo cōsintieron los otros sus coherederos por q el daño o prouecho de esto era incierto e ygual de todos y no se entēdia a qual de ellos auia de caber aquella pieza, maxime si auia otras tambien cargadas mas de lo que valian, vt cōmuniter fieri solet in partitionibus, y siendo como fue en prouecho de el, y de todos los herederos no puede el menor restituyrse contra ello, quia in hoc non videtur læsus nec restitui debet: etiam si sit minor, vt in. l. non videtur. C. de integr. restitu. mino. vbi nota. DD. cuius verba sunt: nō videtur circumscriptus esse minor qui iure sit vsus communi. idem probat textus. in. l. verum. §. sciendum. & in. §. item non restituitur. ff. eod. tit. de minor. nec obstat tex. in dicta. l. etiā. §. ex causa. ff. de minor. quia alio casu ibi loquitur puta in sententia quæ habet plura capitula separata, & non connexa, tunc enim minor in vno capitulo grauatus potest in eo restitui nos loquimur in apretijs communiter factis quæ commodum, vel incommodum quo ad oēs cohæredes cōtinēt in diuisū in quibus

nemo

nemo grauat. immo commo-
dum omnium cohæredum ha-
beant etiam ipsius minoris cū
partem pretij ipsius rei quæ plu-
ris quam valeat æstimata est
habeat vel habere debeat: in
parte sua & aliarum rerum quæ
similiter plus iusto æstimata
fuerit, & adiudicata cohæredi-
bus suis quæ quidem species no-
stri casus diuersam rationē ha-
bet ab illo casu posito in dicta.
I. etiam. §. si ex causa, si bene cō-
sideretur immo ille textus facit
pro nobis, & opinione nostra
supra relata, nam in connexis,
& in separabilibus minor non
potest restitui etiam si in vno
capitulo grauetur, vt statuit ille
textus, sed in casu nostro & spe-
cie supra posita idem contingit
nam si minor fuerit grauatus in
præcio, & adiudicatione illius
rei, cohæredes similiter grauari
sunt in alijs & sic taliter sunt cō-
nexa & inseparabilia quod nō
possit minor in illo capitulo re-
stitui nisi cohæredes similiter
in alijs restituantur quia restitui-
to minore, etiam maior in iure
suo restitui debet: ita vt vnus-
quisque in integrum ius suum
recipiat. vt in. l. quod si minor.
§. restitutio. ff. de mino. ideo ne-
cesse esset restituto minore ad
vnum capitulum dictæ partiti-
onis & adiudicationis sibi factæ to-
tā partitionē euertere vt vnus-

quisq; cohæredum ius suum re-
ciperet, quod fieri nō debet, ex
ratione illius textus in dicta. l.
etiam. §. ex causa & alijs rationi-
bus supradictis & hoc procede-
ret sine dubio, si sorte factæ es-
sent prædictæ adiudicationes.
omnibus cohæredibus, nā sorte
nemo grauat. vt in. l. si. in. prī.
C. communia de lega. & in. l. i.
C. quādo & quibus quarta pars
debe. vbi not. dd. & in. l. ad offi-
tium per Alber. C. cōmu. diuid.
& expressius Bal. in. l. ait prætor
in. §. si. de mino. ff. *Pero en un caso
se podria limitar esta conclusion y que
el menor o el mayor pudiesen venir
contra la dicha tasacion y adiu-
dication que ouiesse hecho los cotadores
arbitros si pareciesse que una cosa de
la herencia fuesse tassada en mucho
mas de lo que valia y no ouiesse otras
que estuuiesse tan cargadas y esta sin
sortearla la adiuudicassen a uno de
los coherederos ora fuesse menor o ma-
yor en tal caso por via de querrela, o
reduccion a albedrio de buen arō se
podria pedir ante el Iuez ordinario q̄
se deshiziesse este agrauio de manera
que todos los coherederos participas-
se de el o lo suppliese (vt sup. diximus)*
in æstimatoribus quando gra-
uarent in apretijs seu æstimatio-
nibus bonorum, maxime quod
quando arbitri multum ledunt
in suis sententijs cēsentur dolo fa-
cere & partes quæ eos elegerūt
non tenentur stare suæ senten-
tiæ propter dolum præsumptū,
vt

vt habetur in. l. arbitrorum. C.
de recepti. arbit. vbi notat. Bal.
Sali. & Paul. & ceteri scribētes,
nec obstat quod in superiori-
bus diximus quod data copia
cohæredibus de apretijs factis
ab arbitris vel æstimatoribus si
non contradixerint videntur
tacite approbare vel consenti-
re dictis apretijs, & ideo cohæ-
res maior ætate non potest cō-
trauenire quia illud verum est,
*quāto a los aprecios, pero en el caso ar-
riba dicho no viene el mayor ni el me-
nor contra los aprecios sino contra el
agruio que haze el contador, o arbi-
tro partidoro en adiuudicar esta cosa to-
da a uno estando tan cargada en
mas de lo que vale, sin sortearla, sin
applicar parte de ella a otro y hauer
adiudicado otras cosas demas estima-
cion a los otros coherederos que estan
menos cargadas sin dar a este agru-
uiado parte de ellas, quod regulari-
ter emendari debet, & reduci
ad arbitrium boni viri, vt in. l.
societatem. §. arbitrorū, & quæ
ibi not. Bart. & Alberi. & ceteri.
ff. pro Sotio.*

34 ¶ Nono quāto. Pro maiore de-
claratione eorū quæ supradicta
sunt, si uno de los coherederos quisies-
se pujar una pieça o haza de las tier-
ras de un cortijo o heredad que fues-
se muy buena en mas de lo que los tas-
sadores la apreciaron estando toda
la heredad, o el cortijo tassado a tanto
la fanega una con otra y no hiziesse
A. in. n. 34. VI. de morqueebus. de diuisio. bonor.
lib. l. c. 4. ex. n. 17.

*puja en todas si lo podria hazer, respō-
deo, que no lo puede hazer, sino que las
ha de pujar todas o ninguna, argu-
tex. & quæ ibi not. DD. in. l. cū
eiusdem. ff. de edili. edict. & in.
I. quæ omnia cū duabus sequen-
tibus. ff. de procu. & expressius
in. l. Meuius. §. fin. ff. fami. herci-
scun. & in. l. 71. Tauri. quæ habe-
tur. l. 10. titu. 11. lib. 5. recopila.
& facit tex. in sua ratione in al-
legata. l. etiam. §. 1. ff. de mino.
quia inconnexis & in separabi-
libus non potest quis approba-
re vnum & reprobare aliud, sed
aut omnia aprobare, aut omnia
reprobare debet vt in dictis iu-
ribus, vbi not. dd.*

35 ¶ Decimo quāto, si los dichos
aprecios hechos por los dichos tassado-
res nombrados por las partes preiudi-
caran a los acreedores, o legatarios si
no se hallaron presentes en la particiō
ni fueren citados. Respondeo, quæ
regulariter, los dichos aprecios ni la
particion hecha entre los coherederos
no perjudicara los acreedores, text.
est expressus & notabilis in. l. si
is qui fundum. ff. de vsu fructu
lega. vbi not. Bart. & Alberi. &
ceteri scribentes, & expressius
in. l. i. in princ. versicu. cum di-
citur. ff. si cui plusq; perle. fal. &
facit tex. in. l. Iulianus. §. idem
Celsus. ff. de actio. empt. & in.
l. communi diuidendo. §. si de-
bitor. ff. commu. diuid. & in. l. si
cui. C. de non numer. pecun.
& l.

& l. seruos. ff. famil. hercisc. Sed quia hæc res distinctionem recipit ideo in hac re sic distinguendum puto, o la particiõ se haze voluntariamente entre los herederos, y la muger de el difunçto, o entre los coherederos sin mandato, o auctoridad de luez, y en este caso, sine dubio no preindica a los acreedores, ni a otro tercero alguno, ora tenga actio personal o real, o hipotecaria, hic est casus in dicta l. si cui. C. de nõ nu. pecu. & l. Iulianus. §. idem Celsus. ff. de actio. emp. ibi & ante quã tradderes coactus es iudicium communi diuidundo accipere, & ibi notat. DD. maxime Paulus Castrensis & Alberic. & Bar in dicta lege is qui fundũ. ff. de vsu fructu. lega. o la particion se haze por auctoridad de justicia pidiendola uno de los coherederos o particioneros, que tienen parte en los dichos bienes de manera que la particiõ no es voluntaria sino necessaria, en tal caso si los acreedores tienen hipoteca o derecho real en los bienes de la herencia de cuya diuision se tracta, y no les puede prejudicar la particion, y aprecios que de los dichos bienes se ouieren hecho, antes si a su pedimiento de los tales acreedores se hiziesse la particion, o enagenaciõ prejudicaria a los herederos o particioneros que tienen parte en ella, lo que se hiziesse en los dichos bienes por los acreedores por auctoridad de justicia por que tienen el mismo poder que el difunçto

que hipoteca los dichos bienes a la deuda, hic est calus in dicta l. communi diuidundo. §. si debitor. ff. communi. diuid. O los acreedores no tienen derecho real en los dichos bienes sino personal solamente en tal caso las perjudica lo que hizieron las partes y coherederos sino ouiesse interuenido en ello alguna fraude o engaño, vt in dicta lege Iulianus. §. idem Celsus. ff. de actio. emp. iuncta l. si cui. C. de non nu. pecu. y ansi se concluye y resuelue que los dichos apretios perjudican a los acreedores quãdo la particion es necessaria, y se haze con auctoridad de luez saluo si en ello ouiesse alguna fraude o engaño en su perjuizio que estonces podian venir contra ello y no de otra manera.

³⁶ ¶ Undecimo quarto. si alguno de los coherederos contradize que no se pongan en el inuentario algunos bienes de los que dexo el difunçto, porque dize que son suyos, porque el padre en su vida se los auia donado o el los auia dado prestados a su padre o madre, o que el padre o la madre se los mãdo al hijo en su testamento, y que por esto no se han de partir ni poner en el inuentario, ni hazer aprecio de ellos o por otras causa: si por esto se dexaran de poner en el inuentario o apreciarlos como los de mas bienes. Respondedo, q̄ si cõstasse por confession de los coherederos, o por informacion summaria que estos bienes que dexo el difunçto no eran suyos sino agenos

o de uno de los coherederos no se pondran en el inuentario al menos no se apreciaran ni partiran entre los herederos, sino que los contadores los adiu dicaran a aquel cuyos eran, o le fuerõ mandados por el testador. Vt in l. si qua. C. fami. herciscun. & l. si id quod. & l. hæredes eius. §. quod pro emptore. ff. eodẽ tit. famil. hercil. cum hæc omnia incidẽtia in diuisione hereditatis summatim officio iudicis expediantur eomodo quo facilius, & æquius diuisio perficiatur, vt te. glos. & DD. in d. l. si id quod cõtendis. ff. famil. hercisc. Alberic. & alij in l. ad offitium. C. commu. diuidun. & l. 10. titu. 15. part. 6. & Latius infra dicetur, si autẽ coheredes hoc negarent dicentq̄ rem istam esse hereditariam & de hoc constare nõ possit cum hoc altiorem indagine requirat reseruandum est indirectum vel ordinarium iudiciũ, res autem ipsa inuenta in bonis defuncti describetur in inuentario, & in diuisionem veniet sine præiudicio iuris vtriusq̄ partis vt in simili not. dd. in l. 3. §. ibidem. ff. ad exhibendum, & in l. ille aquo. §. si de testamento. ff. ad Trebel. & in l. adiuo Pio. §. si super rebus. ff. de re iudi. Pero esto se entiende quando todos los coherederos possyessen los bienes hereditarios, pero si el que pide la particion no possyesse los bienes hereditarios, o algu-

nos de ellos, y el Reo los possyesse y nõ gasse que el Actor sea coheredero en tal caso no ha lugar tractarse el iuycio diuisorio, ni el actor ha de ser oydo sobre ello, hasta que pida su parte de la herencia. Per petitionem hæreditatis vel rei vindicationem, & declaretur hæres ex parte, vel rem illã ad se pertinere ex parte, vt in l. 1. ff. famil. herciscund. vbi notat glos. Alberic. & ceteri. DD. Y lo mismo sera si uno de los coherederos possyee alguna cosa por titulo de donacion o compra del difunçto. Nam contra eum non datur hæc actio. famil. herciscundã, nec petitio hereditatis sed rei vindicatione conueniẽdas est. vt in l. si id quod cõtendis, & l. hæredes eius. §. quod pro emptore vbi nota. Bartol. & Bald. ff. fami. hercil. post glos. Pero si el padre, o la madre le mando al hijo alguna cosa de sus bienes de necesidad se han de poner en el inuentario, y se apreciaran porque de otra manera no se podria hazer la particion para saber si cabe en el quinto o ro, o si se ha de sacar del quinto con las otras mãdas pias, o qual de ellas se ha de preferir si no caben entrambas en el quinto, y para otros muchos efectos. Qui in particionibus cõtingũt sine quibus diuisio expediri non potest.

³⁷ ¶ Duodecimo quarto, si el uno de los coherederos tomo alguna cosa de la herencia, o hizo algũ daño en ella si los cõtadores le harã cargo de ello, y

se pona en el inuentario por cuerpo de hacienda. Respondeo. Lo mismo que en la question precedente que si el heredero lo confessa, o puede constar de ello sumariamente se pona en el inuentario, y uerna en la particion como los demas bienes de la herencia, alias. Seremittira al iuycio ordinario, y se adjudicara a cada uno de los coherederos la parte desta deuda incierta sin periuycio de las partes, & ita seruat, & probatur in lege incerti iuris, & quæ ibi not. DD. C. fam. herciscun. & in. l. i. §. si hæres percepto fundo. ff. ad Trebel. quod intelligendum est de re subtracta vel deteriorata post mortem defuncti, quod si ante mortem patris vel defuncti id factum esset non ueniet in hoc iudicio diuisorio sed alio iudicio ordinario agendum esset, vt in. l. & puto. §. sed si dolo. ff. fam. herciscun. & ibi notant doctores, & in dicta. l. incerti. C. eo. tit.

¶ Decimotertio quæro, Si el testador mando que una casa, o uina, que tenia se diese a un extraño, o a uno de sus hijos por cierto precio, y ualiese mucho mas, exépli gratia, si ualiese quatrocientos ducados, y el testador se la mandasse en docientos, que se pona en el inuentario la casa o el precio que el testador mando q se diese por ella, o el precio justo que uale, o en quanto la apreciaran los tassa

ra en el mismo precio que uale, que son quatrocientos ducados, pero quanto al legado que fue hecho desta casa, en quanto el testador mando que se diese por docientos, se estimara en ducientos, pues el legatario paga los otros docientos, que ualia la casa o la uina que el testador mando que se diese por docientos ualiendo quatrocientos. Textus est notabilis vbi notat. DD. in. l. si dignum. ff. ad legem falci. & in. l. in ratione legis falci. 30. §. vendere eod. tit. quod habet euidentem rationem, Y ansise pona los docientos ducados, por legado, y manda graciosa para q se saque del quinto, y los otros docientos que ha de pagar el legatario por bienes partibles entre los herederos.

39 ¶ Decimoquarto quæro. Si estos aprecio, y particion que se ha hecho entre la muger, y los herederos del marido perjudicara a los acreedores o a otros terceros, vt hodie pendet in tali spetie, hecha la particion entre la muger y los herederos del marido parece que no uuo bienes para acabar de pagar la dote de la muger segun los aprecio que hizieron los tassa dores, la muger con testimonio de estos auetos pide a los terceros poseedores de algunos bienes que el marido auia vendido por la hipoteca de su dote, que se los entreguen, o le acaben de pagar lo que le falta por entregar de su dote, el tercero poseedor dice, que los bienes que dexa el marido uale mas de lo que tassarón los apreciadores, y que aquella tassacion no preiudica mas de a los que nombraron los tassa

dores

dores, Quid iuris sit. Si por la una parte ni la otra ay probança que ualiamas o menos estos bienes que dexa el marido. Respondeo. Que si ay probança que ualiamas, o aquel parecio esta justo aqullo se ha de guardar, pero sino ay probanças. In dubio, no les preiudica a los acreedores, ni a otros terceros estos aprecio hechos por los contadores, y apreciadores, que hizieron la particion, vt est textus, in. l. is qui fundum. ff. de usufru. leg. vbi notat Barto. Alberic. & cæteri scribingentes text. magis expressus in. l. i. circa medium versicu. cum dicitur. ff. si cui plusquam per lege falci. cuius uerba sunt cum dicitur lex falcidia locum habere arbitri dari solet ad in eundam quantitatem bonorum tamet si vnus aliquod modicum fidei commissum persequatur quæ computatio preiudicare non deber cæteris qui ad arbitrium immis si non sunt. Ad idem est textus notabilis in. l. seruos. ff. fam. hercisc. ibi, tempore diuisionis æstimatedis non emendi sed diuidendi animo precijs ascriptis uideri placuit.

40 ¶ Decimoquinto quæro. Si la cama o lecho quotidiano, q gana el marido, o la muger que queda uiuo conforme a la ley del fuero, titu. 6. lib. 3. l. 6. se pona en el inuentario, y se apreciara con los otros bienes de la herencia. Et uidetur quod non sit necesse id poni vel describi. in inuenta.

rio cū sit res aliena, nõ hæredis nam superstes coniu x id lucratur ex dispositione legis nec ad hæredé pertinet ideo describi in inuētario necesse non est nisi hæres in ea re aliquod ius habeat vel periculum eius ad eum pertineat, vt. ff. de petitio. hæredi l. & nõ tantū in prin. & in. §. ueniunt. Pero lo contrario se deue de tener en este caso, y que se aya de poner en el inuentario el lecho quotidiano por que aunque respecto de los hijos, y herederos no sea necesario ponerse en el inuentario pero respecto de los acreedores es necesario que se ponga y aprecie, lo que se da a la muger, o al marido, por el lecho quotidiano por que se podria dubdar si aqll lecho que le dieron era quotidiano o precioso, y festiual, y no el en que quotidianamente dormian marido y muger, en lo qual podrian los acreedores recibir agrauio si los contadores le diesen a la muger, el lecho mas precioso, y no el quotidiano supuesto que la ley no da al que queda uiuo la cama en que dormia algunas vezes en fiestas o dias de respecto sino el quotidiano, y ordinario: Vt in. d. l. Fori. Y lo segundo por que sino dexase el marido bienes de que pagar todas sus deudas parece que se ay de preferir los acreedores en sus deudas, y ser primer o pagados que la muger en el lecho quotidiano, que pretede causa lucratiua, y los acreedores causa onerosa. vt Latius infradicteur quæsi. proxima, & sic necesse est vt describantur in inuentario, vt creditores ius suū persequan

D 2 tur

tur aduersus vxorem, vel coniugem superstitem qui lectū quotidianum receperunt.

41

cas sacre que
2. de iur. q. 94.
an: pasci. porhus ibi
tunc iudic. de ex
sis. c. 8. n. 41.

Decimo festo quæro. Si el marido difuncto dexo tantas deudas, q̄ no basta la herēcia para pagar a sus acreedores si ental caso llevara la muger el lecho quotidiano que dispone la ley del fuero. tit. 6. lib. 3. l. 6. o lo llevaran los acreedores para hazer se pagados de sus deudas. In quare sic distinguendū erit. o este lecho quotidiano que quedo ala muger muerto el marido, era de sus bienes propios dotales, que lleuo la muger a poder del marido, y en tal caso la muger sea de preferir a los acreedores del marido por ser bienes suyos cognoscidos, ora fuesen apreciados en la carta de dote ora por apreciar. Porque, secundū legum subtilitatem videtur esse bona propria mariti quia in eum dominium transiit tamē quia ab initio eadem res ipsius vxoris fuerunt, & naturaliter in eius dominio permanferunt, ideo rei, veritas confusa nō est, & vxor proferri debet creditoribus, vt in l. in rebus. C. de iur. dot. & in l. alsiduis. C. qui potiores in pig. habea. Pero si este lecho quotidiano fuisse de los bienes propios del marido tendrian mejor derecho, que la muger si tienen hypotheca especial en ellos, porque pretenden causa onerosa, y la muger causa lucratiua. Ideo prefferi debēt creditores mariti, vt in l. qui autē. §. penul. versic. similiq̄ modo. ff. de his

qui in frau. credi. & in l. §. & si præfatam versic. licentia creditoribus non deneganda. C. de iure deliberan. Pero no bastaria la hypotheca general. quia in generali. hypotheca nō veniūt ea quæ verisimiliter quis non esset obligaturus, vt in l. obligatione generali. ff. de pigno. Tertio vero casu. Quando este lecho quotidiano fuisse ganado, y mejorado durante su matrimonio. Tūc distinguendū erit, o los acreedores del marido se hizieron durante el matrimonio, y sera lo mismo, que en el caso precedente, q̄ seran preferidos ala muger los acreedores porq̄ ella misma esta obligada por su mitad alas deudas durante el matrimonio, vt in l. 14. tit. 20. lib. 3. fori. & hodie. l. 9. tit. 9. lib. 5. reco. & l. 60. Tauri y no ayganacias hasta ser sacadas y pagadas las deudas hechas durante la compañía, y matrimonio entre el marido y la muger, vt in eisdē legibus notatur. & in l. quintus Mutius. ff. pro Socio. Pero si las deudas se ouiesen causado por el marido antes del matrimonio contraydo con esta muger q̄ pide el lecho quotidiano alo menos, quanto ala mitad del lecho quotidiano no se preferira a la muger a los acreedores del marido porque esta no la tiene por causa lucratiua sino por causa onerosa. videlicet ex contractu societatis qui inducitur per matrimonium cū marito contractū. Per. l. Regiam supradictam, & quia in illa medietate vxor acquiuit

quisiuit dominium sicut aliorū lucrorum, durante matrimonio, acquiritorum cum ergo in illa medietate maritus dominium non habeat non possunt creditores eius dominiū alterius puta vxoris pro suo debito, quod eis a marito debetur a vellere vt in l. 1. & toto tit. C. ne vxor p marito conuenia. & l. 14. tit. 20. lib. 3. fori.

- 1 **Q**ue persone possunt nominari vel a partibus eligi ad diuisionem faciendam qui vulgo contadores appellantur.
- 2 Acta ab arbitris vel calculatoribus facta non sunt iudicialia ideo minor. 25. aūis potest esse arbiter vel calculator.
- 3 Arbiter vel calculator potest esse infamis infamia iuris.
- 4 Arbiter vel calculator a partibus electus an possit compelli per iudicem vt acceptet, officium sibi commissum.
- 5 Arbitri vel calculatores electi si discordent an possint compelli per iudicem vt tertium eligant.
- 6 Arbitris vel calculatoribus electis a partibus dissentientibus iudex eligere debet tertium vt valeat quod duo vel maior pars iudicauerint.
- 7 Si isti tres arbitri electi a partibus & iudice inter se differant an valeat quod maior pars fecerit & quando valere debeat.
- 8 Decisio tex. in l. diem. §. si plures. ff. de recep. arbi. non habet locum in arbitris electis ad estimationem rerum faciendam.
- 9 An recusari possit arbiter vel calculator ab vno nominatus si cognatus eius vel multum amicus sit.
- 10 Arbitri electi ad diuisionem bonorum faciendam non proprie sunt nec dici possunt arbitri iuris nec arbitri arbitratores.
- 11 Arbitri ad diuisionem faciendam electi aliquā iurisdictionem habent & ad iudicationes bonorum communium facere possunt.
- 12 Arbitri ad diuidendum dati si delegati vel nominati sunt a iudice recusari possunt etiam sine causa cū solo iura. partis, & in totum abstinere debet a causa cognitione, & an hoc in distincta procedat.
- 13 Declaratur tex. in cap. nouit de appellatio.

- 14 Quando requiratur causa iusta recusandi arbitrum ad diuisionem faciendam datum.
- 15 An probata causa iusta recusationis remouebatur in totum arbiter datus ad diuisionem faciendam vel ei associabitur alius.
- 16 Que cause sufficiant ad recusandum arbitrum datum de consensu partium ad diuisionem faciendam.
- 17 An appellari possit a iudicio arbitrariū ad diuisionem faciendam datorum si aliquā partem grauauerint.
- 18 Ab actibus extra iudicialibus appellari debet infra terminum appellandi in actibus iudicialibus.
- 19 Sinon appelletur a sententia vel iudicio arbitratorum ad diuidendū datorum possunt partes grauatae, que non appellauerunt ab eis post translatum tempus appellatiōis cōtra dicere & petere vt cassetur iudicium eorū.
- 20 De arbitris qui ad rationes calculandas dari solent qui vulgo contadores appellantur latissime tractatur.
- 21 An arbitri calculatores qui solum ad rationem vel calculationem faciendam dari solent possint ultra ea procedere & condemnare tutores vel administratores in aliquo interesse.
- 22 Tutores vel curatores qui de iure civili condēnari solent in vsuris pupillaribus etiam hodie de iure canonico condēnari debent in interesse vel accessionibus licitis.
- 23 Tutor vel curator qui pecuniā pupillarem non collocauit in emptionem prædiorū, vel redemptus quos redegerit ex bonis aut prædijs pupilli tenetur ad interesse licitum.
- 24 Arbitri calculatores qui ad rationes faciendas dantur regulariter non possunt aliquam condemnationem facere in reliquis nec in vsuris vel interesse.
- 25 Arbitri calculatores quibus a iudice commissum est vt cognoscant, & iudicent de illo articulo rationum possunt condemnationem reliquorum cum interesse facere.
- 26 A condemnatione facta a iudicibus vel arbitris ad calculandum rationes datis, non est necesse appellare quia iurisdictionem non habent nisi commissus sit eis a iudice ille articulus.
- 27 Si arbitri ad calculandum rationes dati condēnant tutores vel curatores in reliquis & vsuris vel interesse earum pecuniarum quas non collocauerūt in emptionem prædiorū, an iudex teneatur illud sequi iudicium, & condemnationem facere.
- 28 Tutor qui pecuniā pupillarem non collocauit in emptionem prædiorum sed in vsus suos conuertit teneatur ad grauiores vsuras vel interesse que in illa prouincia fieri

quentatur. & idem erit de pecunia redacta ex fructibus prædiorum minoris si eam non collocaverit ibidem.

- 29 Tutor non est condemnandus in usuris vel interesse ob pecuniã minoris vel pup. li non collocatã in emptionẽ prædiorũ nisi aperte conuincatur causa cognita in usus suos conuertisse.
- 30 Tutor qui pecuniam pupillare non collocavit in emptionem prædiorũ licet non conuertat eam in usus suos tamen condẽnari debet in usuris vel interesse moderatis secundum consuetudinem prouincie.
- 31 Tutor vel curator qui non collocavit pecuniã pupillarem in emptionem prædiorum quia eã non recuperavit a debitoribus pupillariis si negligẽcia sua non exegit a debitoribus, nõ tenetur ad aliquas usuras vel interesse
- 32 Quando pecunia pupillaris est necessaria ad alimenta pupilli vel ad culturã prædiorum vel alia necessaria, vel deductis alimentis & alijs expensis necessarijs superest parua quantitas nõ tenetur tutor eam collocare nec ad usuras vel interesse.
- 33 Quando pupillus potest alimentari ex fructibus prædiorũ suorum nõ tenetur tutor ad usuras nec interesse ex eo quod pecuniam pupillarem non collocavit quia non tenetur hoc casu in emptionẽ prædiorum collocare sed eam serbare pupillo.
- 34 Defuncto tutore heredes eius non tenentur ad usuras vel interesse ex eo quod tutor non collocauerit pecuniam pupillarem in emptionem prædiorum nisi ob dolum vel culpã la tam, id omiserit.
- 35 Heredes tutorũ nõ tenentur pupillo de leui culpa tutoriã licet ipse tutor si uiuere teneretur.

DE PERSONIS ARBITRORUM QUI VULGO CONTADORES APPELLANTUR AD DIUISIONEM HONORUM FACIENDAM. Cap. IIII. Usuar. de ratib. c. 3.



Uiso de inuentario, & eius effectu, & de rebus in inuentario positis, & aprecijs seu æstimationibus earũ nõ oportune videndum est de personis

arbitrorũ qui nominantur a partibus vt supradiximus ad diuisionẽ faciendã qui vulgo contadores appellantur.

¶ Primo quæritur, quæ personas pueden ser nõbrados por contadores para hazer la particiõ entre los herederos. Respondeo, quæ pueden ser nõbrados por partidores, todas las personas quæ tẽgan legitima persona para estar en iuryzio o hazer qualquier cõtracto por quæ estos actõs quæ los contadores an de hazer nõ sã actõs judiciales, sino extrajudiciales, vt superius diximus, & probatur i. l. Instar. C. de iure Fil. li. 10. licet teneantur dicere sententiam vel iudiciũ suũ (hoc est sus pareceres corã iudice) vt ipse appbet & confirmet & iubeat ea seruari. de dõ de se infiere quæ podria ser cõtador un menor de 25 años, si fue semayor de 18 años, por quæ este tal puede usar de iurisdiciõ delegada. vt in. l. 2. tit. 15. li. 2. ordi. quæ habetur. l. 3. tit. 9. li. 3. recop. aũ quæ se cõcediẽsse quæ estos cõtadores tengã alguna iurisdiciõ ex cõmisiõne iudicis, vt diximus sup. in. c. præcedẽti, y tãbiẽ puedẽ cõtractar por sus personas, nõ timiẽdo curador, & possunt esse procuratores ad negotia vt in. l. si curatore habens. C. de in integrũ resti. mi. vbi notant. dd. & in. l. exigẽdi vbi glo. & dd. C. de pecu. & i. c. quæ generaliter. §. fi. de pec. li. 6.

¶ Secundo quæro, Si el que es infame por alguno de los casos que el derecho pone, que uno incurre en infamia iuris. Si puede ser

arbi

arbitro o contador para partir los bienes comunes entre los coherederos. Respondeo que bien puede ser arbitro o contador el que es infame infamia iuris, vt in. l. Pedius & quæ ibi notant Doctores. ff. de recep. arbi.

¶ Tertio quæro. Si podra ser compellido el que es nombrado por arbitro, contador que accepte el offitio si nõ lo quisiesse aceptar. Respondeo, que este officio es voluntario, y nõ puede ser compellido el contador arbitro aceptar el offitio contra su voluntad. Pero si vna vez lo acceptasse, y despues nõ quisiesse pronunciar ni dar su parecer, o sententia sobre ello puede ser compellido que lo haga por el Iuez, vt in. l. 3. §. penulti. ff. de recep. arbi. vbi glo. Barto. & Alberic. notant & ceteri scribentes.

¶ Quarto quæro. Si estos arbitros contadores discordasen en hazer la particiõ o dar sus pareceres, o sententia sobre ello si podria ser compellidos por el Iuez, que nombrasen tercero para que se guardase lo que hiziesen los dos de ellos conformes, vt habetur in. l. si intres. ff. eo. titu. de recep. arbi. Respondeo, que el Iuez puede apremiar a los dos sino se conformã que elijan vn tercero para que vala lo que los dos de ellos hizieren, vt in. l. item si vnus. §. principaliter. ff. de recep. arbi. sed hodie licet possent compelli ad eligendum tertium per illum tex. Pero el stilo y practica ha recebido por quitar las

contendas, y discordias que podria hauer en el elegir tercero, y nombrarle, que la justicia le nombra de su officio, y lo que los dos de ellos conformes hizieren aquello se manda guardar y vale, vt in. l. si intres cod. titu. de recep. arbitr. & diximus latẽ in ca. 2. huius tractat.

¶ Sed quid si isti tres discordent de tal manera que nõ ay dos conformes sino que cada vno dio su parecer y sententia diferente. Respondeo, que si los paresceres, y sententias diffieren en la quantidad y suma de la condẽnacion como si el vno mandasse que el coheredero pagasse a su coheredero ciento, y el otro mandasse ciento, y cinquenta y el tercero docientos por la parte que le pertenece de la herencia quæ en tal caso valdra la sententia, y parecer del que dixo y condẽmmo en ciento porque en aquella concurren todos tres Iuezes arbitros por quæ en la mayor summa que dixerõ los dos concurre esta menor, vt est tex. expressus in. l. diem proferre. §. si plures. ff. de recep. arbi. Pero sino concurriesen los tres o los dos de ellos conformes sino que cada vno diẽsse su parecer, y sententia diferente adjudicãdo al vn heredero vna cosa y cosas, y el otro otras cosas diferentes al otro, y el tercero otras cosas diferentes al otro que nõ fuesen sumas de maravedis sino otras cosas, in specie, o diffieresen en la manera de como se hauiã de hazer la particiõ, o en otras cosas que nõ concurren los dos en ello.

conformes no valdra lo que hizieren los tres ni alguno de ellos, vt in eadē lege diē proferre. §. si plures supra allegata y entonces podra el Iuez nombrar otros dos contadores de officio para que con los tres primeros aya mayor parte, o confirmar el parecer del vno de los tres que pareciere mas justo, y mandar que aquel se guarde como a el le pareciere que es mas equo y conueniente para que aya mejor expedition la particion, totū enim iuditiū diuisionis pendet ex eius arbitrio. vt in. l. ad officium. C. commun. diuidun. & in. l. ante pe. ff. famil. heriscū. hoc idem probat lex regia partitarum. l. 10. tit. 15. par. 6. cuius sunt verba. *poderio ha el Iuez ante quien pidierē la particion los herederos dela mādar hazer en la manera que el entendiere que sera mas guisada*, en igitur vbi committitur arbitrio iudicis totum hoc iudicium diuisorium, vt eo modo fiat diuisio quo melius & æquius expediri possit. quod multas quæstiones derimit quæ circa istam materiam contingere possunt, ideo menti tenenda est decisio huius legis partitarum, quæ notabilis est.

¶ Vnum tamen animaduertendum est, quod prædicta conclusio quæ sumitur ex textu in dicta lege diem proferre. §. si plures. ff. de recept. arbit. canonicata in cap. 1. de arbi. vbi diximus quod si arbitri dati ad diuisio-

nem faciendam simul cum tertio nominato a iudice discordent omnes: si tamen discordia est in quantitate vel summa, vt puta vnus in decē alius in quindecim, alius in quinque condemnnet sequenda est, minor summa quia in ea omnes conueniunt, quia in maiori summa in est minor hanc conclusionem limitat. d. Didacus Couarrubia in capitu. 2. variarum resolutio. numero. 6. versicul. separatim tamen vbi miratur multum de decisione illius tex. in dicto. §. si plures. dicitq; esse irrationabilem eamq; euertere conatur multis rationibus p eum adductis, & alios quos ipse refert dicitq; eam intelligendam strictè vt procedat solum in casu quo loquitur puta in arbitris compromissarijs quando cōpromissum est intres, & omnes discordant non autem procedat in arbitris æstimatoribus per textum notabile in. l. si fundum cum lege sequenti. ff. mandati, tunc enim censet in his arbitris sequendam esse sententiam Saliceti, & aliorum quos ipse refert. in. l. hac edictali. §. his illud. C. de secund. nupti. *El qual tiene la conclusion*, supra referida, in. 2. cap. huius tractatus, *que se han de juntar todas las summas declaradas por todos los tres arbitros contadores, y el tercio de lo que los tres dixe*

dixeron se sacara por sentencia, y se mandara guardar porque en esto se toma el parecer de todos, quod satis æquum & rationi consonū mihi videtur cui applicari potest ratio & decisio predictæ legis partitarum in. l. 10. tit. 15. part. 6. vbi totum hoc iuditiū, diuisionum committitur arbitrio iudicis, vt id fieri iubeat q; iustius, & æquius sibi videbitur & ad vtilitatem vtriusq; partis magis conueniat quod nemo negabit esse commodius, & æquius sequi opinionem Saliceti in tali specie quam rigorem, & subtilitatem illius textus in dicto. §. si plures.

¶ Quarto quæro, si alguno de los Contadores es muy amigo o enemigo, o pariente de alguna de las partes, o por otra qualquiera causa, si le podrá recusar las partes y si despues de recusado cō alguna iusta causa si se le quitara, in totum el officio de cōtador y partidor para que fue nombrado, o se le dara a acompañado para que con el pueda proceder en la dicha particio

Respondeo Guillel. de cug. in. l. epistola. C. de episco. & cleri. tenet quod arbiter potest ex aliqua iusta causa superueniente recusari. per tex. in. l. non distinguemus. §. cum quidam. ff. de recep. arbit. de arbitratore tenet quod recusari non possit. ratio est quia in arbitro iuris non potest ab eo appellari me-

tu pœnæ compromissi, & sic esset durum non posse cum recusare vt suspectum nec appellare, ideo recusari potest ex iusta causa suspicionis superueniente ex hoc videtur dicendum quod in istis arbitris datis ad diuidendum cum sint arbitri iuris nam secundum ius dicere sententiam diuisionis debent non tanquam amicabiles compositores sequitur quod recusari possint, ex iusta causa superueniente, vt in dicta. l. nō distinguemus. §. cū quidam. sed quia opinio Guillelmi de cug. communiter non tenetur immo q; siue sint arbitri iuris siue arbitratores regulariter possunt recusari vt suspecti. ex iusta causa superueniente vt tenet Abba. & Imola in cap. quintaualis de iure iuran. idem tenet quos refert, & sequitur Lanfrancus de Oriano in tracta. de arbi. in. 7. part. quæst. 34. ideo non est necesse inuestigare an isti sint, arbitri iuris vel arbitratores nam in vtriusq; habet locum recusatio iusta causa superueniente, vt in dicto. §. cum quidā supra allegato. quia eadem ratio est in vno quam in aliō, vt dicunt Doctores supracitati. ideo videndum est an possint recusari dicti arbitri dati ad diuisionem faciendam cum causa legitima superueniente vel sine ea & quo

modo hæc res temperabitur quia non credo perfecte declaratam per. DD. iuris communis quia longe differens est materia istorum arbitratorum ad diuidendum; ab arbitris iuris de quibus tractat. tex. & DD. in. d. l. nō distinguemus. §. cum quidam, qui de arbitris iuris ex compromisso datis loquitur, & ab arbitratoribus datis ad componendum de quibus loquitur textus in. l. si ita. §. arbitratorum, & l. vnde si neruē. ff. pro Socio de quibus habet locum dicta
 10 distinctio an superuenit noua & iusta causa recusationis vel non vt supra diximus. ideo de istis arbitris ad diuidendum datis primo videndum est, an sint arbitri iuris vel arbitratores ad componendum & puto nō proprie dici arbitri iuris, nec arbitri arbitratores ad componendum partes qui eos elegerunt, quod patet ex eo quod non possunt arbitrio suo partes componere nec ad hoc sunt assumpti, nec ad id potestas eis datur, id circo non proprie dici possunt arbitratores, nec arbitri iuris proprie dici possunt cum non ex compromisso apposita pena eligantur, similiter isti arbitri ad diuidendum dati aliquā iurisdictionem habent, vt in superioribus diximus, nam quodam modo videtur eis causa

diuisionis, commissa vel delegata per iudicem & possunt super ea pronunciare & adiuuationes facere, vt probatur in. l. cum fidei commissū. ff. de confess. & in. l. in iudicio familiae. ff. famil. hercis. ideo proprie videtur isti arbitri ad diuidendum dati iudices commissarij vel delegati ab ordinario, ad illam causam vel articulum diuisionis vsque ad declarandum iudicium suū, ideo improprie cadit in his decisio supradicta arbitratorū vel arbitratorum, vt possint recusari causa iusta superueniente nō alias hoc præmissio in arbitris seu calculatoribus sic distinguendum puto, *O estos arbitros contadores son nombrados por las partes o por el Iuez en rebeldia de la una parte, o por tercero por que no se conforman los dos, vt supra diximus, Si nombrados por el Iuez, sine dubio, se pueden recusar como qualquier commissario, o delegado por el ordinario antes q̄ comience a conoscer de la causa con causa, o sin ella con solo el juramento de la parte que le tiene por sospechoso, vt est tex. iuncta glol. in verbo recusare in. l. apertissimi. C. de iudit. quam sequuntur communiter omnes Doctores vt testatur Iass. ibi. in pæn. col. *I con sola esta recusacion jurada no puea mas conoscer de la causa, y se ha de suspender y reuocar el officio del cotador nombrado, y se ha de nombrar**

otro

otro contador aunque no allegue causa alguna de la sospecha o recusacion
 11 mas de jurar que le tiene por sospechoso, y no se le ha de dar acompañado. vt not. ibi doctores quod videtur aprobatur per legē regī ordinamenti antiqui tit. de las recusaciones. l. i. lib. 3. habetur. l. i. titu. 16. lib. 4. recopila. quæ licet loquatur in iudice ordinario a fortiori habebit locū in delegato, cū maiorem, & ampliorē iurisdictionem habeat iudex ordinarius & magis fundatam in persona sua, quam iudex ab eo datus vel delegatus. ideo facilius recusari poterit quā ordinarius vt in dicta lege apertissimi, & in authen. si vero continerit ibi posita. C. de iudic. vbi not. dd. neque hic obstat dicere quod isti arbitri ad diuidendum dati per iudicē, videntur delegati ad exequendū sententiam vel mandatū iudicis. ideo non possunt recusari sicut nec appellari ab eis potest vt in canouit de appellatio. quia illud pcedit in delegatis ad exequendā sententiā qui sunt meri exequutores quia isti grauare nō possunt cū certū mandatū habeat
 12 ad exequendū, ideo ab eis nō appellatur nec recusari possunt. Sed si habeant aliquam cognitionem vel grauare possint partes, vt sunt isti arbitri ad diuidendū dati sine dubio recusari pos-

sunt, & appellari ab eis, vt sentit Abb. & Anto. & ceteri scribentes in dicto. c. nouit de appella. *El segundo caso quando los nombran las partes, y de su consentimiento començaron a conoscer de la causa aunque de rigor parece que no pueden ser recusados por ser dados de consentimiento de las partes, vt in authen. offeratur. C. de litis. cōtest. vbi. dd. & glol. in dicta lege apertissimi, in glol. i. Pero ex iusta causa, superuenienti, se pueden recusar, vt cōcludit Pau. & Iass. post glo. in dicta. l. apertissimi. C. de iudicij, idem tenet Innocentius in cap. cum speciali de appella. & Angelus in. l. quia poterat. ff. ad Trebell. Pero entonces no bastaria la recusacion con solo juramento sino que sera menester probarla ante el Iuez ordinario, o superior del recusado, vt tenet glo. in dicta. l. apertissimi. C. de iudi. quam communiter sequuntur ibi omnes. dd. & in alijs locis supracitatis. Pero dubitatur, si prouada la causa de la recusacion ante el ordinario, si le remoueran corzo sospechoso para que no pueda mas entender en el negocio, o le daran acompañado para que conosca juntamente con el de la causa. Respondeo, que prouada la causa legitima de la recusacion se le quitara la causa que no nosca ni entienda en ella, y se nombre otro en su lugar. Quia hoc operatur recusatio delegati vel*

*
 El azeor o juez
 Enq. Conuino
 alguna de la p̄
 no puede ser
 Recusado de p̄
 si no Conuine
 ua causa p̄
 in praxi secula
 xi. l. 2. que. 7.
 29 =

vel commissarij dati ab ordina-
rio regulariter, vt in totum sum-
mouetur ab illa causa, & alius
loco eius subroguetur, vt in di-
cta lege apertissimi ibi vt ad
alium recurratur licet hoc non
habeat locū de iure ciuili in iu-
dice ordinario qui nō potest in
totū recusari, vt remouetur a
cognitione causæ propter re-
culationē sed alius sibi adiungi-
tur, vt ambo simul cognoscant
& iudicent vt in authen. vt dif-
ferentes iudi. §. si vero cōtinge-
rit co. 9. vbi not. dd. & in authē.
si vero contingerit. C. de iudi-
tiji, sed si solum cum iuramēto
recusaretur dictus arbiter ad di-
uidēdum datum nulla expressiō
vel probata causa postquā ce-
pit cognoscere de causa solet si-
bi dari adiunctus qui cū eo si-
mul loco vnus cognoscāt ad si-
militudinē iudicis ordinarij re-
cusati qui cū solo iuramēto po-
test recusari in quacunq; parte
litis vt a Societur cū alio & am-
bo simul cognoscāt & iudicent
illā causā, & ita seruetur in hoc
regali pratorio Granatensi, qđ
habet rationē, nā alias melioris
cōditionis esset iste iudex arbi-
ter datus ab ordinario ad diui-
dendū si non posset recusari cū
solo iuramēto postquā cogno-
scere capit de meritis causæ,
quā ipse iudex ordinarius qđ
eā delegauit qui recusari potest

in quacunque parte litis cū so-
lo iuramēto recusantis vt a So-
cietur cum alio qui simul co-
gnoscat de illa causa.

¹⁶ ¶ Quarto quæro, *Que causas serā
bastantes para recusar a los arbitros
partidores nōbrados de consentimien-
to delas partes despues q̄ obieren comē-
çado a conocer del negocio.* Respon-
deo, q̄ son muchas, y no se puede dar
regla cierta sobre ello sino q̄ todo esto
es al albedrio de el Iuez, aūque en par-
ticular pusierō algunas causas los de
rechos, y disponen q̄ aquellas, o otras
semejantes, o por otras muchas cau-
sas se puedan recusar, y reuocar como
si ouiesse nascido alguna grande ene-
midad, o causa de tenella entre el ar-
bitro, y la parte q̄ lo nōbro, o cōtrahi-
do a finidad con la otra parte o ouies-
se succedido en su herēcia, o ouiesse re-
cebido orden sacro de Sacerdotio, o
por enfermedad, o ausencia larga, o
si fuesse cōdemnado, o desterrado por
algun delito, o si estuuiere preso, o de-
tenido por alguna causa, o por otras
semejantes. Quæ arbitrio iudi-
cis relinquuntur, vt habetur
in. l. filius familias. §. fina. cum
sex legibus sequentibus. ff. de
procurato. & in. l. non distin-
guemus in princi. & in. §. cum
quidam, & in. l. licet. ff. de re-
cept. arbitr. tradit latissimē
Iasso. in dict. l. apertissimi. C.
de iuditijs vn de summitur hæc
practica, & conclusiones præ-
dictæ.

¹⁷ ¶ Quinto quæro, *Si se podra apel-
lar*

*lar de lo que estos arbitros contadores
hizieren, si agrauiarē a alguna delas
partes y dentro de que tiempo se ha de
appellar, y ante quien se ha de profe-
guir la appellacion, y sino appella se
en tiempo despues que les fuesse notifi-
cado a las partes los pareceres dados
por los contadores, y adiuaciones
por ellas fechas, si las partes agrua-
das podrian tener algun remedio, pa-
ra contradzir los dichos pareceres, y
sentencias de los contadores.* Respon-
deo, quo ad primum, que es cosa
sin dubda, que se puede appellar de lo
que estos arbitros contadores hizieren
si agrauiaren alguna delas partes,
vt supra diximus, nam ab omni
actu etiam extra iudiciali po-
test grauatius appellare, vt in ca-
pitu. i. & in capit. Concertatio-
ni de appellatio. lib. 6. l. i. §. so-
lent. & ibi Bar. ff. quando ap-
pellandum sit. Quanto a lo segundo.
Respondeo. *Que aunque de iure
antiquo no estaua determinado q̄
en los actos, extra iudiciales, se ouie-
sse de appellar dentro de tiempo cierto
pero por la decision del texto, in cap.
concertationi, esta dispuesto q̄ se
aya de appellar extrajudicialmente
de los actos extrajudiciales dentro del
termino, que se ha de appellar de la sē-
tencia en los actos judiciales.* Alias
¹⁸ non deuoluitur causa ad supe-
riorem nisi infra tempus datū
a lege appelletur, vt in dicto ca-
pi. concertationi de appella. in.
6. & sic videtur qđ nisi appelle-
tur a iudicio istorum arbitrorū

ad diuidendum datorum infra
quinque dies quæ de iure regio-
dantur ad adpellendum a sen-
tētia diffinitiuā iudicis ordina-
rij, quod iudicia & sententia eo-
rum transeant in rem iudicatā,
& postea non audiatur graua-
tus super grauaminibus ab his
factis, vt in dicto cap. concerta-
tioni ibi infra decē dies si velit
appellet post decem dium vero
eidem additus non pateat ap-
pellandi, & ita sentiūt, & decla-
rant ibi glos. Dominus, & ceteri
scribentes, & in ca. bone vbi
Innocen. & Abb. in eo. tit. de ap-
pella. in decreta.

¶ Sed his non obstantibus. *En
este caso parece que se deue tener lo cō-
trario, immo, que aun que no appel-
len las partes que se sintieren agrua-
das de estos arbitros contadores den-
tro de el termino, q̄ se da para appel-
lar de la sentencia diffinitiuā pueden
los agruados pedir ante el Iuez ordi-
nario, q̄ se deshagan los agrauios. Lo
primero, porque aq̄l traslado q̄ se les
da, y notificaciō que se haze a las par-
tes de los pareceres dados por los cōta-
dores aquello solamente obra para q̄
las partes lo sepan y lo aprueuen, o cō-
tradigā en lo q̄ estuuiere agruados
y aūq̄ no lo cōtradigā dentro del termi-
no q̄ teniā para appellar no se impide
que despues no puedan venir contra
ello, y contradzillo, y pedir que se
case, y reuoque. Vt declarat idem
textus in capitu. Concertatio-
ni in fin. & ibi Ioannes Andre.*

in glos. super verbo debitam. quam sequuntur ibi communiter omnes scribes. *Y lo segun do, porque estos pareceres quedan los contadores no son sentencia hasta q se presentan ante el Iuez, y los manda guardar por su sentencia, vt in. l. Instar. C. de iure Fisci. vbi notant Doctores, & late Castillo in. l. 27. de Toro in tractatu rationum quem ibi scripsit in fi. quartæ partis versic. quæro an super computati.*

20 ¶ Sed quia supra diximus de officio, & potestate arbitrorum qui ad diuisionem hæreditatis dati sunt nunc incidenter queritur de officio, & potestate arbitrorum qui ad rationem & calculationem faciendam dari solent qui vulgo contadores appellantur. *Sipodran estos contadores hecha la cuenta y alcance que hazen contra los tutores o curadores, o otras personas, que administran bienes agenos q son obligados a dar quantas condennar en los alcances, que hizieren, o en alguna cosa mas por los intereses de aquella summa en que son alcançados los tutores, o administradores de bienes agenos. Vt quotidie facere solent in tutoribus, & curatoribus, & similibus psonis qui aliena negotia administrant. & videtur quod hoc facere possint, excusis rationibus in reliquis tutorem vel administratorem condénare, vt in. l. si cui libertas*

21 *ibi q estos contadores que se nombran para hazer algunas quantas regulariter, no tiene iurisdiction para condenar a la parte que fuere alcançada en ellas sino solamente para hazer las quantas para que fueron nombrados, y declarar el alcance, que haze la una parte a la otra, pero no condennar en el alcance, ni hazer cargo a los tutores ni curadores de las usuras ni intereses del dinero que retubieron, y no emplearon en renta, o bienes rayzes como lo hazen muchos contadores de hecho porque todo esto, y la condennacion han de remittir al Iuez. Casus est vbi not. dd. & glos. in. l. instar.*

ff. de condi. & demonstr. & in. l. cum fideicommissum. ff. de confess. vbi notant: dd. post glos. & in. l. vix certis. ff. de iudi. item videtur, quod non solum in reliquis sed in usuris reliquorum, vel etiam hodie (vt quidam putant in interesse vel accessionibus) licitis secundum regionis consuetudinem condémnari debeat tutor. vt in. l. tutor qui repertorium. §. si post. ff. de admini. tuto. & in. l. i. C. de usur. pupi. & l. qui sine. §. sed quas. ff. de nego. gest. & l. at qui natura. §. non tantum eoti. & in. l. si vero non remunerandi. §. si mihi. & §. usuras. ff. manda. notat late Bart. Pau. & Iass. in. l. diui. ff. ad legem falcidiam vbi concludunt quod licet hodie tutores vel curatores non possint condénari in usuris quia prohibita sunt iure canonico tñ vbi lege ciuili tutores, vel curatores condénari debeant in usuris sūt hodie condénandi in interesse vel accessionibus licitis quæ in provincia frequentantur & exigi ex pecunia licite potuerunt. ¶ etiã tenet Bal. in. l. i. C. de conditio. in debi. quos refert & sequitur Pala. rub. in repetitione. c. §. 7. fol. 109. & Cobarrub. in capit. 2. lib. 3. varia. resolut. in principi. immo non solum ad usuras vel interesse licitum tenentur tutores, & curatores (vt supra diximus): Sed etiam ad usuras usurarum

rarum quas receperunt ex bonis quæ administrant pupilli, vel adulti parui enim refert vtrum sortem pupillarem an usuras exactas in usus suos conuerterint, vt ait iuri. consultus in. l. tutor qui reperto. §. si quas usuras. ff. de administra. tuto. idem probat tex. vbi hoc notant doctores in. l. idem q3. §. i. in fin. ff. mandati. en igitur vbi videtur probati per dicta iura; quod isti arbitri calculatores, qui vulgo cõtadores appellantur possint condemnationem facere non solum reliquorum sortis principalis sed etiam in usuris vel interesse, & accessionibus licitis atq3 etiam in usuris usurarum. Sed quia hæc conclusio non est absolute vera sed distinctione recipit ad questionem propositam sic respondeo. *Que estos contadores, que se nombran para hazer algunas quantas regulariter, no tiene iurisdiction para condenar a la parte que fuere alcançada en ellas sino solamente para hazer las quantas para que fueron nombrados, y declarar el alcance, que haze la una parte a la otra, pero no condennar en el alcance, ni hazer cargo a los tutores ni curadores de las usuras ni intereses del dinero que retubieron, y no emplearon en renta, o bienes rayzes como lo hazen muchos contadores de hecho porque todo esto, y la condennacion han de remittir al Iuez. Casus est vbi not. dd. & glos. in. l. instar.*

C. de iure fisc. lib. 10. tradidit late castillo in tractatu rationum, quem scripsit in. l. 27. de Toro in versic. quæro an isti calculatores, vbi testatur hoc sæpe vidisse ita iudicatum, & reuocata multa iudicia arbitrorum calculatorum qui super his condemnationes aliquas fecerunt quod est verum. *Saluo si el Iuez los dio comission, y les delego aquel articulo para que conociessen y juzgassen sobre aquellas quantas, & ita intelligit illum tex. glos. in dicta. l. si cui libertas. ff. de condit. & demonstrat. in verbo arbitrium. & glo. in. l. cum fideicommissum in verbo arbitri, & in glo. si. quas sequitur ibi Barto. & Pau. & cummuniter omnes scribes. ff. de confess.*

25 ¶ Ex quibus infertur quod a tali sententia vel condemnatione facta ab istis arbitris calculatoribus non sit necesse appellare nisi iudex iudicium suum confirmet & ita communiter seruetur, ex quo sequitur quod nec condemnationem usurarum facere possint prædicti calculatores, & multo minus condemnare in usuris usurarum vel in usuris ex fructibus prædiorum minorum.

¶ Pero pongamos que los contadores hizieron de hecho estas condennaciones, ansi de los alcances de la suerte principal como de las usuras o intereses

res licitos que se acostumbra llevar en aquella tierra, y provincia de los dineros que se dan a censo y tributo a razon de catorze mill el millar. Vt ple-
 27 riq3 faciunt. O dan sus pareceres so-
 bre ello, que hazen aquellos alcances
 contra los tutores o curadores ansí de
 lo principal como de los intereses si el
 juez sera obligado de justicia confir-
 mar aquellos pareceres o sententia de
 los contadores, y condennar a los tu-
 tores o curadores en los intereses lici-
 tos que pudieran ganar aquellos dine-
 ros del menor si se obieran empleado
 en censos a razon de catorze mill el mi-
 llar, que es el interesse, y censo que mas
 se usa en estos Reynos, o en la estima-
 28 cion de los frutos, y valor de ellos q
 pudieran auer rentado los bienes ray-
 zes, que pudieran auer comprado co-
 los dineros del menor. Respondeo,
 que el tutor, o curador que no empleo
 en bienes rayzes, o censos los dineros del
 menor, y los conuertio en sus propios
 usos, y aprouechamientos es obliga-
 do a pagar al menor las usuras, o in-
 teresses mayores, y mas graues q se pue-
 den llevar segun las leyes, que es a ra-
 zon de catorze mill el millar, que es lo
 que mas se puede llevar oy segun las
 leyes de estos Reynos. Hoc probatur
 in dicta. l. tutor qui repertoriu.
 §. si post de positionem in fin.
 versicu. sed quas vsuras. ff. de ad-
 ministrati. tutor. & in. l. i. C. de
 vsu. pupi. Y lo mismo sera, y se entien-
 de de los dineros, que el tutor obiere re-
 cebido del menor de los frutos, y ren-
 tas de su hacienda en cada un año.

bi. yes bon deo. v. de
 bar. de ratioc. c. 14.
 n. 21.

vt in dicta. l. tutor qui reperto-
 rium. §. si post de positionem
 versicu. sed quas vsuras. ff. de ad-
 29 ministra. tuto. & l. idemq3. §.
 i. ff. mandati. Pero esto se ha de entē-
 der, y limitar quando estuuiesse legiti-
 mamente probado, y conuencido el tu-
 tor, o curador que conuertio en sus pro-
 prios usos y aprouechamientos los di-
 neros del menor, y no de otra manera.
 Quia non eo ipso, quod tutor
 pecuniam pupillarem non fene-
 raut, vel deposuit aut non col-
 locauit in emptionem praedio-
 rum censendum est in vsus suos
 conuertisse, sed requiritur quod
 hoc legitime probetur, vt in. d.
 l. tutor qui repertoriu. §. si post
 versicu. pecunia, & versicu. ca-
 terum. ff. de adminif. tuto. cuius
 verba sunt, caeterum non utiq3
 qui non fenerauit vel non de-
 posuit in vsus suos conuertit, &
 ita diuus Seuerus decreuit, do-
 cere igitur debet in vsus suos pe-
 cuniam vertisse. De lo qual se con-
 cluye que los contadores que condem-
 nan o hazen cargo a los tutores de los
 redditos o intereses que pudierā auer
 rentado los dineros del menor a razo-
 de catorze mill el millar ansí de la suer-
 te principal como del valor de los fru-
 ctos de cada un año hazen mal, y no
 lo pueden hazer de derecho no cōstā-
 do legitimamente por prouanças ba-
 stantes que estos dineros los conuertie-
 ron en sus propios usos. Lo qual se
 ha de prouar, y aueriguar ante el
 juez

Iuez oydas sobre ello las partes. vt p-
 batur in dicto. §. si post vbi glo.
 & doctores, & ideo debent pra-
 dicti arbitri calculatores exa-
 minen huius articuli ad iudicem
 remittere, vt causa cognita su-
 per hoc pronuntiet, vel statuat
 quod faciendum sit.
 30 ¶ Pero ha se de aduertir, y limitar lo
 arriba dicho que aun que no se prouue
 que el tutor o curador conuertio en sus
 usos, y aprouechamientos los dineros
 del menor. Pero si el confessa, o se le ha-
 ze cargo que recibio los dineros del me-
 nor así de la suerte principal como
 de los redditos, o de los frutos de los
 bienes del menor, y no los ha empleado
 y colocado en bienes rayzes, o censos
 para el menor bien le puede hazer car-
 go a los contadores de los intereses, o re-
 ditos moderados que pudieran rentar
 aquellos dineros del menor que retuuo
 en su poder el tutor segun la mas mode-
 rada usura, o interesse que suelen re-
 tar, y llevar los dineros en aquella tier-
 ra a que llama el derecho usura pu-
 pillar, que seria a razo de ueynte mill
 el millar poco mas, o menos, que son
 los redditos, y tributos mas leues que
 suelen llevar en estos Reynos. Quod
 probatur ex dicta. l. tutor qui re-
 pitorium. §. si post de positionem
 versicu. si deponi. & versic.
 residuarum autem summarum,
 & versic. ex caeteris causis. ff. de
 adminif. tutor. cuius verba
 sunt ex caeteris causis secundum
 morem prouintiae praestabit v-

suras aut quincūces aut triētes,
 aut si quae aliae leuiores in pro-
 uintia fræquentantur.
 ¶ Ecce ergo textum notabilē,
 qui hanc differentiam fecit in-
 cōdemnatione vsurarum quas
 dependere pupillo tutorem o-
 portet nam si in vsus suos con-
 uertit pecuniam pupillarem si
 probatum hoc fuerit tenebitur
 ad vsuras legitimas hoc est ad
 grauiores quæ secundum legē
 permittæ sunt, si vero non con-
 uertit in vsus suos aut non con-
 stat conuertisse sed retinuisse te-
 nebitur ad vsuras pupillares:
 id est ad leuiores quæ in prouin-
 tia fræquentantur. Requiritur
 ergo super hoc causæ cognitio,
 vt secundum distinctionem pra-
 dictæ legis pronuncietur.
 ¶ Tertius casus est. Si no constasse
 que el tutor o curador ouiesse recibido
 y cobrado los dineros de el menor aun
 que se le ouiesse hecho cargo de ellos co-
 mo si tuuiesse alguna parte de su ha-
 zienda el menor en deudas, y las dexo
 de cobrar el tutor siendo los plazos pas-
 sados por su negligencia, o dexo de co-
 brar los redditos de algunos censos q
 tenia el menor, o dexo de vender al-
 gunos bienes muebles de los que era ob-
 ligado a vender y hazer los dineros
 para el menor, y no lo hizo, o en otra
 31 manera semejante de estas, en tal ca-
 so parece que el tutor no seria obliga-
 do a pagar redditos, e intereses deste
 dinero que no cobro, sino solamente al
 E daño

daño, si se perdieron las deudas, o alguna de ellas por no cobrallas en tiempo, y al peligro, y deterioracion de los bienes muebles que dexo de vender. Ut colligitur ex. l. tutor qui re-
 pertorium. §. si tutor cessauerit & in. §. si post depositionē. in fi. versicu. si quis vsuras exactas: ff. de administra. tutor. vbi requirit ad hoc quod tutor teneatur ad vsuras vsurarum, quod vsuræ debitæ sint exactæ, & conuersæ in patrimonium tutoris, & idem probatur ex lege idemq3. §. 1. & ibi not. glos. in verbo vsuras. ff. mandati. Id circo prædicti arbitri qui ad rationem vel calculationem faciendam dati sunt cauti esse debent in declarationibus quas super his faciunt, & iudices qui eorum iudicia sequuntur, vt distinctionem supra positam obseruent alias in multos errores incident.

¶ Est tamen aduertendum, quod supradicta, aliquas limitationes recipiunt, primo enim limitari debent, & intelligi. Quando el menor no tuuiesse dineros de su patrimonio, que fuesen en alguna quantidad notable, para que se pudiesen emplear en censos, o bienes rayzes que rentassen para el menor, o los redditos de su hacienda fueren tan pocos los que sobrasen despues de hecha la costa de los alimentos o otras cosas necessarias para la

administracion de la hacienda del menor que no ouiesse quantidad notable para emplearla en comprar bienes rayzes, o censos que entones no seria el tutor obligado aun que los re-
 tuuiesse en si a pagar redditos, o intereses dellos. Hoc tenet glos. notabilis. in verbo prædiorum in l. nisi. C. de admini. tutor. & pro ea est textus expressus. vbi not. dd. in l. ita autem. in prin. ff. de admi. tuto.

¶ Secundo limitantur prædicta, vt procedant in casibus quibus tutor, vel curator tenetur fenori dare pecuniam pupillarem vel in emptionem prædiorum collocare, non enim semper ad hoc tenetur nam quando pupillus, vel minor

contra alios
 le hute et ob
 de ratio. p. 1. in
 putatio. 14. n.

non

de baesam. de de
 tutor. c. 2. n. 92. u.
 de ratio. c. 14.
 n. 3. cum reqq.

non collocavit in emptionem prædiorum, nec fenori dedit sed eam conseruauit ipsi pupillo vt maior factus possit eam collocare ad libitum voluntatis.

¶ Tertio prædicta puto limitanda. Quando el tutor o curador a quien los dichos contadores tomaron quenta fuesse vivo, pero si fuesse muerto, y la quenta de su administracion se tomase a sus herederos en tal caso no podrian ser condenados de la culpa del tutor, o curador que no ouiesse empleado en censos, o bienes, rayzes los dineros del menor salvo si lo cuiesse dexado de hazer por dolo, o lata culpa, que fuesse muy notoria y notable, porque, de leui culpa tutoris non tenentur heredes eius, vt in l. fi. C. de in litem iur. quod est valde notandum.

AN in hoc iudicio fami. heriscunde vel communi diuidendo plenarie procedendum sic vel summam.

- 2 Regulariter tenetur iudex in quibus causis via ordinaria cum plena cause cognitione procedere nisi in casibus vbi specialiter in iure cautum reperitur quod summam iudex procedat.
- 3 Casus in quibus iudex simpliciter & de plano procedere debet numerantur.
- 4 Quando heres negat actorem coheredem esse se non potest agi actione familie heriscunde vel communi diui. sed agendum est via ordinaria petitione hereditatis.
- 5 Quando heres constitetur actorem esse coheredem qui diuisionem hereditatis petit in causa diuisionis procedere debet iudex Et quid iudex facere debeat in tali casu ibidem.
- 6 Si aestimatores rerum apreciauerint res diuidendas pluris vel minoris quam valeant & pars grauata super hoc iudicem adierit an summam super hoc cognoscere ac procedere debet.
- 7 Si vnus ex arbitris recusetur ex iusta causa su

- peruenienti debet iudex super hoc summam procedere & pronunciare.
- 8 Si vnus ex coheredibus dicat rem inuentam in bonis vel hereditate defuncti sua esse idco non debere poni in inuentario vel in aprecio bonorum summam de hoc cognoscere debet iudex.
- 9 In causis summarijs incidentibus in iudicio diuisionis non tenetur iudex appellationi deferre sed ea non obstante ad ulteriora procedere debet.
- 10 Iudex qui de diuidenda hereditate cognoscit non potest cognoscere de debito ab vno ex coheredibus ipsi defuncto ante mortem eius secus si post eius mortem debitum sit hereditati eius.
- 11 Prelegata facta vni ex filijs vel coheredibus veniunt in hoc iudicio diuisorio.
- 12 Centum legata vni ex filijs eo qd frater alia eam subtulit ex bonis patris ea habere debet, etiam si falsa causa fuerit nec subtraxerit prædicta centum dum tamen illa centum non excedant quintum & tertium bonorum patris.
- 13 Declaratur & limitatur tex. in l. rationes. c. de probatio.
- 14 Si testator iussit qd bona sua non diuidantur inter heredes an valeat talis dispositio.
- 15 Si vnus ex coheredibus sit absens an alij presentes possint diuidere hereditatem.
- 16 Vno ex coheredibus absente potest iudex ad diuisionem bonorum communium procedere ipso prius citato & defensore dato.
- 17 Curator bonis dari non potest nisi prius absens citetur licet iure regio hodie aliter sit decisum.
- 18 An valeat diuisio bonorum facta vno ex coheredibus non citato quoad ceteros presentes vel de nouo fieri debeat quoad omnes.
- 19 Si coheres presens non possideat partem coheredis absentis sibi datam ab arbitris quia eam vendidit vel perempta sit an teneatur reddere coheredi absenti verum aestimationem eius vel sufficiat rem tradere deterioratam vel forte consumptam.
- 20 Coheres absens potest si velit petere præcium partis sue a coheredibus vendite quia in vniversibus præcium succedit loco rei.
- 21 An coheres absens possit partem suam a coherede bona fide alienatam a possessore vdicare.
- 22 Bone fidei possessore alienate partem hereditatis coheredis absentis non tenetur reddere coheredi absenti ultra præcium quod in rem suam utiliter versum est.
- 23 Coheres absens cuius pars a coherede bona fidei possessore vendita est non potest a possessore reddere etiam si minori præcio vendita est quam valeat.

E 2 si

si emptor regressum habeat contra venditorem de euitione.

24. Coheredibus mala fide partem absentis coheredis alienantibus qui rem cum fructibus absentis coheredi restituere tenentur an teneantur restituere fructus in specie vel estimationem eorum.

25. Heredes mariti licet multi sint unum solum arbitrum ad diuidendum bona communia cum uxore nominare debent vxor vero alium.

QVO MODO VEL ORDINE,

in partitionibus procedatur per iudicem.

Cap: V.



Lxplicito tractatu de inuentario, & eius effectu, & aprecio rerum in inuentario descriptarum, dictoq; de personis arbitratorum quæ vulgo contadores appellantur, nunc videndum est, qualiter, & quomodo iudex in partitionibus procedere debeat, & primo quaeritur. Si el Iuez a de proceder en la causa de particion ordinariamente como en todos los otros pleytos, o si ha de proceder breue y sumariamente, quitando y repeliendo todas las excepciones frustratorias, y dilaciones de malicia, que se suelen poner por las partes por alargar los pleytos. Et videtur quod hoc iudicium familiae heriscun. vel communi diuidendo ordina-

rium sit, sicut cætera iudicia ordinaria, nam in eo non reperitur, quod summarie procedatur, causæ enim summarie, in quibus summarie procedendum est, numerantur per glos. & DD. in l. 3. §. sciendum. ff. ad exhibend. & inclementi. dispensam de iuditijs, per Bar. in extrauaganti ad reperendum in glos. summarie quomodo in læsa magestatis cri. proceda. lib. 12. cum ergo non sit hoc iudicium de numeratis ibi nec in iure reperitur quod in eo summatim procedatur, videtur dicendum quod in eo via ordinaria procedendum sit, nã regulariter in omnibus causis iudices debent plenarie cognoscere, & procedere, non summarie nisi vbi lege cauetur. vt in. l. iudices. C. de iudic. vbi not. DD. post glos. & in dicta. l. 3. §. sciendum. ff. ad exhib. Sed his non obstantibus puto sic distinguendum esse. O el reo contra quien se pone la demanda, o se pide particion dela herencia, o cosa comun la niega, y dize que el auctor no es heredero ni tiene parte en la herencia de que se pide particion en este caso no ay dubda sino que se ha de proceder ordinariamente, y no ha de ser oydo el auctor sobre esta action, y iuzio, familiae heriscundæ. Sobre la diuision dela herencia, sino que ha de intentar, y pedir

4. *dir primero la petition de herencia via ordinaria, y declarado por heredero en parte entonces podra intentar y seguir el iuzio diuisorio, fami. hercif. vel communi diuidundo, casus est expressus vbi notat. dd. in. l. 1. ff. fam. hercif. quã ad alium propositum adduximus supra capi. 1. primæ partis huius tractat. Pero si el reo contra quien se pone la demanda no la niega sino que confessa ser coheredero el auctor que pide la particion en tal caso el Iuez ha de mandar alas partes que cadauno de los coherederos nombre por su parte un contador arbitro que haga la particion, vt in. l. hac edictali. §. his illud. C. de secund. nupti. y señalarles tiempo, y lugar en que la hagan y junten cada una delas partes su contador cada dia ala hora y lugar que el Iuez le señalare y no viniendo a la dicha hora, y lugar que los presentes, que vinieren nombrados por las otras partes la hagan, y procedan en ella apercibiendoles que valdra lo que hizieren, y les parara tanto per iuzio como si por todos los nombrados se hiziesse.* Hic est stilus, & practica procedendi in iuditijs diuisorijs, quæ communiter seruiatur & recte, nam in eos qui confitentur, nullæ sunt partes iudicis ad pronuntiandum, nam confessos in iure pro iudicatis haberi placet, vt in. l. vnica. C. de confessis. & in. l. si debitori. ff. de iuditi. cum con-

cordan. cum ergo sit iam res iudicata vel proiudicata habeatur, quantum ad iudicium principale diuisorium, cætera quæ in exequutione sententiæ incidunt vel emergunt summatim expediri debent. vt in. l. adiuo Pio. §. si super rebus. ff. de re iudican. & sic erit vnus casus ex numeratis per glos. in. dicta. l. 3. §. sciendum. ff. ad exhiben. vbi glos. allegat dictum textum, in quo casu dicit summatim esse procedendum sicut in cæteris per glos. numeratis, & idem tenet Bartol. in extrauagan. ad reprimendum superius allegata in glos. super verbo summarie circa mediũ in versic. si vero causa principalis vbi magistraliter loquitur, & in effectu concludit traddes regulam generalem, quod quãdo causa principalis non est sumaria, sed requirit plenam cognitionem causæ, tunc de emergentibus & incidentibus debet iudex summatim cognoscere, & procedere quãdo causa principalis nõ perditur, siue quis vincat siue vincatur in eis, y ansi se concluye q̄ en todos los articulos incidentes o emergentes de el negocio principal antes q̄ el Iuez pronuncie la sentencia diffinitiva sobre la particion ha de proceder en ellos summariamẽ delo qual se infiere, y sacan muchos notables efectos. Vt ostenditur

in sequentibus.

6 ¶ Lo primero que si los contadores, o apreciadores de los bienes de el inventario tassaren alguna cosa en mucho mas o en mucho menos de lo que valiese, y uno de los coherederos temiendo no se la adjudiquen a el en aquel precio subido en que la tassan mas de lo que vale se agraviasse de ello, y pidiese al Iuez que auida informacion dello citadas las otras partes las mandasse tassar a otras personas en el justo precio, que vale el Iuez sera obligado a hazerlo ansi procediendo en ello summariamente sin dar lugar a dilaciones, o si le pareciere podra el mismo Iuez declarar el precio justo que vale conforme a la informacion que se les diere por las partes y mandar que en aquel precio se cargue, y ponga en la particion. Secundum quod melius, & æquius si bi videbitur, cum totum hoc iudicium diuisionis pendeat ex arbitrio suo (vt supra diximus.) Lo mismo sera quando se tassare, y apreciar en mucho menos de lo que vale: temiendo se el heredero, que se haze por darla al otro coheredero, y adjudicarsela en menos de lo que vale, maxime si el heredero fuesse mejorado en ella por el padre o la madre, y por que cupiesse el tercio, y quinto la apreciassen en menos de lo que vale, o por otras muchas causas, que podrian succeder, en estos casos deue el Iuez proceder en ellos summariamente, y determinallos sin dar lugar a dilaciones de malicia

pues este juyzio summario, no preiudica al principal y si preiudica en algun articulo. Puta in dicta taxatione vel a pretio non preiudicabit si postea agatur via ordinaria, vt in. d. l. adiuo. Pio. §. si super rebus. ff. de re iudic. & in capit. veniens. El secundo de testi. vbi nota. Abba. & Anton. & oēs scribent. & Bar. in. l. 2. §. 1. num. 5. ff. vi bonorum rapt. quod ius cui libet parti iudex in sententia sua reseruare debet quando plenarie de hoc non cognouit, sed melius & facilius faciet si data informatione de grauamine facto in dictis prætijs vel æstimationibus, iusserit alios taxatores nominari ab ipsis partibus, qui iterum reuideant, & faciant apræcium dictorum bonorum super quibus additus est, per querellam partis grauata, cum hac via facilius, & æquius expediatur negotium illius articuli, per taxatores ab vtraque parte nominatos, vt in allegata. l. ad offitium. C. commu. diuidunt. & l. 10. ti. 15. part. 6.

7 ¶ Similiter. Si alguna de las partes recusassen alguno de los contadores partidores de los nombrados por las partes despues que ouieren comenzado a conoscer del negocio que lo pueden hazer, vt supra diximus, por alguna justa causa deue proceder en ello para recibir la informacion de las

de las partes summariamente, y pronunciar lo que hallare por justicia breue y summariamente sin dar lugar a dilaciones.

8 ¶ Similiter. Si alguna de las partes dixesse q̄ algunos de los bienes del inventario son suyos propios, y que los auia prestado al difuncto de cuya herencia se tracta, y pidiese al Iuez, que no se apreciase ni pusessen por inventario deue cognoscer de esto summariamente oydas, y citadas las partes, y si pareciere ser assi mandara que no se pongan en el inventario, o se quiten de el, y no se aprecien, pero si sobre ello ouiere alguna duda. Vel res requirat altiorem indaginé reseruabit hoc in iudicium directum ordinarium, vt in. l. 3. §. ibidem. ff. ad exhibendum, & in. l. ille a quo. §. si de testamento. ff. ad Trebell. & quæ ibi notant. DD. & idem erit faciendum in similibus quæstionibus incidentibus in hoc iudicium. Sed dubitatur. Si en estos casos de que el Iuez conociere summariamente como dicho es por ser incidentes, o emergentes de el negocio principal, si sera obligado a otorgar apelacion. Respondeo, que no la deue otorgar el Iuez, lo uno por ser de aucto interloquutorio antes de la diffinitua, vt in. l. ante sententiæ. ff. de appellationi. & in cap. non solum de appellationi. lib. 6.

¶ Lo segundo, porque suppuesto que

el Iuez a de proceder en estos negocios incidentes, o emergentes del negocio principal summarie, como esta dicho en los negocios sumarios, no se han de recibir appellationes friuolas, y dilatorias. Vt in Clementina sæpe de verbo signific. iuncto capitu. cum appellationibus friuolis. de appellationi. lib. 6. quod habet rationem & manifestam æquitatem, nam si quæuis appellatio suspenderet officium, & iurisdictionem iudicis a quo appellatur, de quolibet articulo incidenti interposita, pœne imortales & sine fine essent huiusmodi lites, & iudicia diuisoria, vbi multæ quæstiones incidenter emergunt quas necesse habet iudex dirimere, & super eis pronuntiare, nam de qua re cognouerit iudex, de ea quoq; pronuntiare cogendus erit, vt in. l. de qua re. ff. de iudic. ideo. ante diffinitiuam sententiam, non debet iudex appellationibus huiusmodi defferre, sed nihilominus ad ulteriora procedere debet quousq; causa diuisionis sine debito terminetur.

¶ Incideter quæro de notabili, & quotidiana quæstione, quæ fræquenter contingit in huiusmodi iudicijs diuisorijs, a nemine tractata quem ego vide-

rim. quæ talis est. Pongamos que el padre, o madre en su testamento mando que su hijo, o hija menor tomasse del monton de la hacienda ciento o doçientos ducados por otros tantos que dize auer dado a su hijo mayor en su vida para pagar sus deudas, o en donacion, propter nuptias, o para libralle o sacalle de la carcel por algun delito, o porque dize que el hijo mayor se los tomo de su arca contra su voluntad. vt est casus expressus qui hanc speciem ponit ad literam, in. l. demonstratio. falsa. §. quod autem & in. l. si ita legatum sit. ff. de condit. & demonstratio. El hijo niega auer recibido cosa alguna de su padre, ni auer selo tomado de su arca como el declaro en su testamento, o pōgamos que el padre, o la madre no declaro nada de esto en su testamento pero los coherederos quieren prouarlo, y piden al Iuez y contadores, que selo mande recibir en cuenta de su parte, quid iuris erit in omnibus his casibus, ex quibus plura dubia resultant ideo sigilatim de vno quoque tractare oportet, & primo videndum est, si el Iuez que conofce de la particion puede conofcer y pronūciar en este articulo. Respondeo, que los coherederos no pueden oponer ni contradizer al compañero, y coheredero la parte que pide de su herencia por deuda, que se pretenda que el deuia al difunto salvo por deuda que se deuiese a la misma herencia despues de muerto el

difunto de cuya herencia se tracta como si vbiessse hecho algun daño en los bienes de la herencia, o si ouiesse tomado, y llevado para si alguna parte de ellos, pero de lo que el deuiesse al difunto antes que el finasse no viene en este juyzio de particion. maxime, si el heredero lo negasse. Casus est in. l. & puto. §. i. ff. famil. herciscun. vbi not. glof. & DD. & in. l. damno commisso, & l. his consequenter. §. sed an in familia ff. cod. tit. & in. l. aduersus cohæredes. C. cod. titu. Y así el Iuez que conofce de la particion no se ha de extender a conofcer de semejantes pretensiones, y contiendas porque no tocan a la particion, y juyzio diuisorio de que se tracta. Et requirunt altiore indaginem, ideo ad iudicium directum, & ordinariū remitti debent.

¶ En quanto al otro caso que es mas dubitable, quando el padre, o la madre mandaron que el hijo menor tomasse del monton de la herencia ciento que su hijo mayor le auia tomado, y llevado de su casa. Dubitatur primo, si el hijo lo negasse, que no auia tomado ni llevado a su padre los cient ducados que el dixo en su testamento, si el Iuez que conofce de la particion. Interponere se debeat ad cognoscendum de veritate huius rei, y pronunciar sobre ello como sea cosa que no se hizo este daño en la herencia despues de la muerte de el difunto si no

antes

antes, por lo qual regulariter, no vienen estas cosas en este juyzio, familia herciscundæ, vt diximus in quaestione supra proxima.

¶ Lo segundo, si en caso que el Iuez que conofce de la particion pueda conofcer de esta causa, incidenter, si mandara pagar a este menor el legado de los ciento que le mando tomar su padre de el cuerpo de la hacienda, o que lo tome el mayor en cuenta de su parte, no constando ni prouandose auerlos tomado a su padre. Quanto a la primera dubda. Respondeo, que el Iuez que conofce de la particion puede conofcer, y pronunciar de este legado, que el padre hizo a su hijo mandando que tomasse ciento de el monton de la hacienda, porque aun que no pudiera conofcer de ello en este juyzio de particion si solamente declara el padre, que el hijo mayor se los deuia porque se los auia tomado de su arca, por auer hecho este daño, y esta deuda antes de la muerte de el testador, y no a la herencia como esta dicho arriba, per legem, & puto. ff. famil. herciscund. Pero porque en este caso el testador passo adelante haciendo legado al hijo menor de otros ciento como los que le auia tomado el hijo mayor puede el Iuez, que conofce de la particion conofcer, y juzgar si ha de llevar el hijo este legado porque los prelegados, que el padre haze al hijo, o heredero vienen en este juyzio diuisorio.

Vt in. l. si qua. C. famil. herciscun. & l. si ita legatum. & l. inter cohæredes. §. i. & l. rem pignori. & l. si filia. §. Papinianus. ff. eod. titu.

¶ Pero ha de advertir, que aunque el Iuez que conofce de este juyzio de la particion pueda conofcer de este legado si le llevara este legatario. Pero no le oyan sobre la contradiccion, que hiziere el hermano, diciendo que el no tomo a su padre los ciento, que el declaro en su testamento que le auia tomado, porque aunque no sea verdad que los aya tomado, vale el legado. Quia falsa causa non vitiat legatum sed vitiat, vt in. l. demonstratio. §. quod autem. ff. de condit. & demonstrat. & in dicta. l. si ita legatum. cod. titu. quam ita intelligunt & declarant ibi. DD. post glof. in verbo. causa. item, & alia ratione videlicet quia non debet in his iudicijs admitti exceptio quam proponere excipientis non interest, vt in. l. ille a quo. §. si de testamento. ff. ad Trebellia. Cum ergo legatum hoc modo factum valeat. & si ea causa sit falsa (vt supradiximus) non debet index admittere talē exceptionē nec probationem alteri fratri inficianti se illa centum subtulisse patri. Lo qual se ha de entender, y limitar saluo si el padre, procederet ulterius, diciendo, q̄ manda al

E s hijo

hijo menor, que tome de el monton de la hacienda ciento, porque el hijo mayor le tomo ciento de su arca, y quiere q̄ toda uia el hijo mayor, los buelua al monton de la hacienda, porque en tal caso. Audiendus est, & admittenda eius exceptio, si probare velit, se non subtulisse illa centum, sed alterum fratrem vel famulum forte, vel mercenarium patris, cum distinctione tamen de qua dicemus infra quaestione proxima, aut illa centum excedunt quintum & tertium, vel non, quanto ala segunda dubda si valdra este legado de ciento, que el padre hizo a su hijo, sic distinguendum est, o tractamos de el valor de el legado respecto de auer sido la causa falsa, porque el hijo mayor no tomo al padre los ciento que el declaro en su testamento, y en esto no ay dubda sino que vale el legado que hizo al hijo menor aunque sea la causa falsa de auerle tomado el hijo mayor los otros ciento de su casa y arca, porque el legado se deue y vale aun que sea la causa falsa porque se hizo, vt diximus in precedenti quaestione, o tractamos si valdra el legado sino cupiesse en el quinto, y tercio de los bienes de el difuncto, y en tal caso no valdra el legado si fuese hecho a extraño en mas de lo que cupiesse en el quinto. Pero si fuese hecho al hijo como a qui se ha dicho valdra en quanto cupiere en el quinto, y en el tercio, porque en

aquello puede mejorar el padre a uno de sus hijos conforme alas leyes del fuero, y de Toro, quæ vulgares sūt. Yansi se ha de entender y limitar, dicta lex, si ita legatum. & l. demonstratio falsa. §. quod autem. de conditio. & demonstratio. La tercia dubda es si el padre, o la madre no dixesse en su testamento que el hijo menor tomase de el monton de la hacienda ciento por otros ciento, que le tomo de su arca el hijo mayor sino que solamente declarasse que su hijo mayor le lleuo y tomo ciento de su casa, o que se los dio para pagar sus deudas, o sacalle de la carcel, o que se los dio en donacion, propter nuptias, quando se caso el hijo, y manda que se le cuenten en su parte, pero no dice, ni manda al otro hijo otros tantos como en el primero caso se hizo y dixo. Hic dubitatur, si el hijo niega no auerlos recibido, y no se probase por los coherederos lo contrario, ni que se los dio el padre como el lo declara en el testamento, en tal caso parece que no se ha de estar ala declaracion que hizo el padre, o la madre en el testamento en perjuyzio de tercero no probándose y lo mismo seria si dixesse auer dado a una hija en dote ciento, y a otra doientos sino se ¹² prouasse, porque negandolo los hijos no serian obligados a traerlo a collacion, y particio por no auer probāça. Quia non est standum a tertio ni, vel confessioni patris factæ in testamento in preiudicium filiorum vel alterius. vt in. l. ratio-

tionem. C. de probatio. vbi not. DD. & in. l. cum quis decedēs. §. Codicillis. ff. delegatis. 3. & in. l. qui testamentum faciebat. ff. de probatio. & in authent. quod obtinet. C. end. titu. Pero esto se ha de entender, y limitar desta manera que si el padre en la declaracion que hizo diziendo que auia dado a su hijo, o hija tanta cantidad, en dote o en donacion propter nuptias, no passase adelante disponiendo otra cosa estonces aura lugar la conclusion arriba dicha, que no se ha de estar a la declaracion q̄ el padre hizo en su testamento en perjuyzio de el hijo, o hija diziendo, que le auia dado tal cosa, o tanta cantidad en dote, y casamiento no prouandolo los herederos, pero si passasse adelante mandando, que por quanto el auia dado a su hijo, o hija la dicha cantidad, que quiere y manda que lo trayga a collacion, o se le quite en su legitima, tunc enim aliud erit, y se ha de distinguir hoc modo, o el padre o madre, que hizo la dicha declaracion auia dado, o mejorado a otros sus hijos en el tercio, y quinto de sus bienes en tal caso, sera lo mismo, que en el caso, supra proximo, que no valdra la dicha declaracion por el hecho en perjuyzio del hijo sino lo prueua, pero sino ha hecho la dicha declaracion, q̄ haze de auer dado la dicha cantidad a su hijo, aū que no se prueue poniendo la dicha clausula en su disposicio q̄ manda q̄ lo trayga a collacio, o q̄ se le quite en su legitima como no exceda del tercio, y qui

to aq̄lla quãtidad q̄ le mada contar o traher a collacio. Ea ratione q̄ pater potest grauari filiū in tercio & quinto bonorū suorum, quæ reliquit tēpore mortis, dū tñ non relinquat nec donet illud tertiū extraneo, sed disponat de eo inter liberos, vt in. l. 9. ti. 5. lib. 3. fori, aprobata per leges Tauri. Cū ergo testator in hac sua declaratione & dispositione, disponat inter liberos suos, bene valet dicta dispositio, & grauaamen alterius filij, v̄ que ad tertiū & quintū nec interest verū sit, siue falsū, se dedisse filio illa cērū, vel quantitatē quam dixit dedisse in suo testamento, quia cum quãtitas certa posita sit in testamento, valet iure legati, vel fidei cōmissi facti in fauorē aliorū filiorum, vt de portione illorū illa nō deducatur, sed ip̄tetur alius filius in legitima, vt in dicta. l. demonstratio falsa. §. quānis. ff. de cōdi. & demonstrati. & in. l. Lutius. §. Sépronie delegatis. 3. & expressius in. §. sed si vxori maritus insti. deleg. cuius verba sūt, sed si vxori maritus dotē legauerint valet legatū, quia plenius est legatū quā de dote actio, sed si quā nō acceperit dotē legauerit diui Seuerus, & Antonius rescripserūt siquidem simpliciter legauerit inutile esse legatum, si vero certa pecunia, vel certum corpus, vel instrumenta dotis in

P R I M A P A R S

prelegando demonstrata sunt valere legatum, en igitur vbi legatum valet quando certa quantitas vel species demonstratur etiã si falsa sit causa legandi

ex quibus infertur noua & notabilis limitatio ad dictã legationes. C. de probatio. & ea qua ibi traddunt. dd. & in dicta. l. cū quis decedēs. §. Codicilis. & in. l. qui testamentū faciebat. ff. de probatio. vbi habetur quod ea qua testator declarauit in testamēto sibi deberi nō valent, nec preiudicant debitoribus, nisi probentur, si tamen testator super his disposuit iubens ea reddi vel imputari, in partem hæreditatis suæ, in personis quas potuit grauare, vt in hæredibus: quod valebit talis declaratio vel dispositio etiam si non probentur in preiudiciū terciij quod est valde notandū, & menti tenendum.

¶ Pero pongamos que lo que el testador declara auer dado a su hijo, y lo manda traer a collacion fuese tan gran cantidad que excediesse el tercio, y quinto, o que tuuiesse hecha mejora de tercio y quinto a otro hijo de tal manera que no pudiesse mejorar a otro, en tal caso si el hijo negasse auer recibido aquella cantidad, en lo que excediesse el tercio, y quinto se ha de cognoscer de ello en este iuyzio dela particion summariamente, y recibir a prueua de ello alas partes con

en breue termino remittiendo la prueua al iuez los contadores o mandar que den informacion de ello las partes, y segun lo que probaren determinar este articulo, vt colligitur ex supra dictis.

¹⁴ ¶ Item queritur. Si el testador mandado en su testamento que sus bienes no los partiesen ni diuidiesen sus herederos, si el Iuez admittira esta excepciō contra el coheredero que pide la particion, o si admittida pronunciara por ella mandandola guardar. Respondeo, que si el testator mando en su testamento que no pudiesen sus herederos partir ni diuidir sus bienes, que valey se ha de guardar su disposicion, vt tenet glos. & dd. in. l. fi. C. communi diui. & Bar. quem cæteri sequuntur in. l. si conuenierit. ff. pro Sotio. vbi est tex. expressus. & in. l. idem q3. §. fin. eod. titul. Por lo qual el Iuez a de admittir esta excepcion, maxime cum ex ipso testamento constet, nec opus sit aliqua probatione nec dilatione. Pero si el coheredero que pide la particion, dixesse y allegasse que su cohecedero le es muy odioso rixoso, y molesto, o alguna otra causa justa, estonces deue el Iuez cognoscer de estas causas breue, y summariamente. Vt supra diximus de alijs quæstionibus incidentibus. Y segun lo que se probore pronuntiarã, y mandara lo que se deue hazer de justicia en este articulo, sed in legitima

credo
ibi. sed in legitima. Vide
morqueci. §. 5. ex. n. 3.

credo quod tale grauamen patet non possit imponere, sed ipso iure reijciatur. vt in. l. quoniã in prioribus. C. de inoffi. testamen. in alijs autem bonis hereditarijs valebit talis dispositio patris.

¹⁵ ¶ Item quero, si uno de los coherederos esta absente si los presentes podran hazer la particion sin el, y si el Iuez que cognosce dela causa podra mandar, y apremiar a los presentes, que la hagan, y si se hiziere la particion si parara algun perjuyzio al absente quando viniere contra ella, o si valdra quanto a los presentes, o si se reuocara in totum, y queremedio, o diligencia se podra tener para que valga la particion estando el un heredero, o algunos de ellos absentes, & quid iudex facere debeat in hoc articulo. Respondeo, que si el un coheredero, o alguno de ellos pidieren particion de los bienes de el difuncto, y por la peticion de los presentes o por el testamento consta, que ay otros coherederos a todos les deue mandar dar traslado, y termino en que digan contra lo que piden los presentes, pues se tracta de su perjuyzio. Vt in. l. de vno quoq3. ff. de re iudic. & in. l. nam ita Diuus. ff. de ad optio. cum concordant. O mandarles a todos que nombre cada uno su contador por su parte que haga la dicha particion dentro de un breue termino, o parezca a dar ra-

zon por que no lo deua hazer que es lo mismo que citalles, por que el mandamiento que el Iuez da con audiencia se conierte en simple citacion, y no obramas que citacion. vt tenet Bal. & Salice. in. l. i. C. comminaciones vel Epil. y no pareciendo estar citado el absente no procedera en la causa hasta que se cite, por que ad officium iudicis pertinet substantiare litem, & processum, vt in authen. offeratur. C. delictis contes. vbi not. dd. & in. §. i. insti. de offi. iudi. Bar. & moderni in. l. 4. §. hoc autem iudicium ff. de damno infecto. l. adiles etiam. §. sciendū. ff. de ædili. ædificio. tunc enim poterit iudex ad petitionem cohæredū presentium, mandar citar el absente y sino pareciesse, ni se hallasse en la tierra, ni se esperasse venir de proximo estonces constando por informacion de ello le podra mandar proueer de un curador o defensor a sus bienes con el qual se podran hazer los actos dela particion. vt in. l. i. & per totum. C. & ff. de cura. bon. dan. vnum tamen est aduertendum. Que para que vala lo que este curador de el absente hiziere se requiere que primero se cite, ad domum, y por sus edictos por que alias non potest dari defensor bonis absentis, vt ei præiudicium fiat secundum Bald. in rubric. C. de successio. edic. & Salicet. in dicta. l. cohæredibus. C. de fami.

fami. hercis. qui ponit hanc practicam diuidendi contra absentem. licet hoc male seruetur, in practica, solent enim iudices habita prius cognitione, vel informatione de absentia prouidere bonis absentis curatori sine aliqua citatione, quod credo verius esse & sufficere attempta. I par. in tit. 2. par. 3. l. 12. quæ super hoc disponit.

¶ Pero pongamos que los coherederos presentes no hazen mencion de el absente por q̄ le tienen por muerto, o por otras causas, ni presentan el testamento por el qual podria parecer como es heredero, o no le ay porque el difuncto murio, ab intestato, y ansi se hizo la particion sin el absente, y sin citalle. este es caso claro q̄ no vale la particion, ni le prejudico al absente, vt in l. cohæredibus. C. fam. herc. & in l. 2. ff. eo. ti. sed dubitatur, si

de morquehus. Si ya que no vale la particion en perjuryzio del absente, si valdra quanto a los presentes de tal manera q̄ dando le su parte cada uno de los presentes q̄ hizieron la particion, puta la quarta parte, pro in diuiso de lo que posee cada uno si eran quatro herederos, o la quinta si eran cinco, & sic de singulis, que dara en todo lo demas firme la particion hecha en absentia del uno, o se boluera a hazer toda de nuevo como inualida, quod esset maximi effectus si ita esset, nã posset vnus ex cohæredibus presentibus petere vt caletur tota diuisio quæ facta est vno absente

quia sentit se grauatum, non a iudice, nec ab arbitris qui eam fecerunt, sed melioramentis factis in rebus hæreditarijs, quæ ad iudicatum sunt alijs cohæredibus, quia cursu tēporis multo plus valent hodie quã olim tpe quo facta fuit diuisio, vel forte setit grauamē ex eo quod animalia quæ sibi adiudicata sunt mortalitate perierit vel ex alijs causis. Respondeo, q̄ la particion hecha en absentia del uno de los coherederos no vale en perjuryzio del absente, pero quanto a los presentes q̄ la hizieron y cō sintierō en ella sera ualida y se cūplira cō el absente cō dalle y entregalle cada uno de los presentes q̄ hizierō la particion su parte q̄ le pertenece, p̄ in diuiso. ita colligitur ex illo tex. in dicta. l. cohæredibus, ibi iuri absentis & ignorantis minime de rogari, & ibi ac pro in diuiso portionem eam quæ in initio ipsius fuit in omnibus communibus rebus cum retinere certissimū est vnde portionē tuā cū redditibus arbirrio familiæ herciscundæ percipere potest. hoc etiã tenet expresse glo. in verbo pautiores, in l. 2. in fin. ff. fami. hercis. cum qua transeunt ibi Bar. & Alb. & oēs scribētes.

¶ Sed quid si vnus ex cohæredibus, de los presentes que hizieron la particion no posee la parte que le cupo porque, fortassis la vendio luego porque eranganados, trigo, o otras cosas

cosas muebles las quales murieron, o se han consumido, o se vendieron en baxos precios, y agora ualē mucho mas si sera obligado este coheredero presente que recibio su parte de la dicha herencia con la del absente a pagar la estimacion de lo que toca al absente, o si sera libre no poseyendola, o auiendo se muerto, o consumido, o si la vendio en baxos precios si cumplira con pagar a rata la parte del absente que recibio, o si sera obligado a pagar lo que mas agora vale, o si es viba, y no consumida, y la tiene otro tercero en baxo precio porque se la vendio el coheredero presente por cosa suya si la podra pedir al poseedor ora sea mueble, o rayz, u alienado mucho mas agora, videamus de his omnibus quid iuris sit, in vno quoque calu quia contingibile est, & maximi effectus.

¶ Respondeo, que si este heredero que esta absente quisiera recibir el precio porque fue vendida su parte, que tiene derecho para pedillo, y cobrallo del coheredero presente, que vendio su parte de la dicha herencia juntamente con la suya, y de cada vno de los presentes que la ouiere vendido, porque aun que parece que no le compete a este heredero absente action para cobrar el precio de su parte que tenia en la cosa, o herencia que le fue vendida sin su voluntad y que el vendedor es libre, porque no posee ni dexo de poseer por su dolo. Quod est generale in omni-

bus actionibus realibus, vt in §. omnium institutu. de actio. vbi not. DD. & in l. regulariter. ff. de petit. hære. & in l. i. ff. de alienatio. iudicij mut. causa facta. & in l. mater tua. C. de reuendi. sed in petitione hæreditatis contrarium est quia iudicium est vniuersale in quo prætium succedit loco rei. l. si & rem, & pretium. ff. de peti. hæredi. & in litem veniunt. §. præter hæc. & §. cæterum. ff. de eodem tit. Pero sino quisiese recibir el precio q̄ se hizo, y procedio de su parte porque se vendio en baxo precio, o porque era rayz lo que se vendia, y quiere su parte con los frutos, tunc distinguendum est. O este coheredero que vendio su parte juntamente con la que le pertenecia al coheredero absente era poseedor de buena fee, vel erat male fidei possessor, quod ex multis iustis causis effici potest, vt sit bone fidei possessor, alienæ hæreditatis absentis, exempli gratia, ponamus, que vno fama, que este coheredero absente era muerto, y passaron muchos años que estuuo absente, y fuera del reyno en partes muy le-

21 xos, de tal manera, quæ communiter, se tenia por muerto. Vt habetur in l. fina. ff. de hæredi. institutu. vbi est casus expressus, en tal caso no podra este coheredero absente pedir su parte que le fue vendida al poseedor que la tiene, ora

sea vendido en el justo precio que valia o en menos. Ne prauiditium fiat bonae fidei possessori qui eam vendidit si de euictione conueniatur venditor reuicta a vero haerede. Si vero male fidei possessor est cohaeres presens qui rem alienam distraxit cohæredis absentis puta quia sciebat viuere cohæredem absentem; vel alias. *en tal caso tendra election el coheredero absente de tomar el precio porque fue vendida su parte, y a cobrarlo de el coheredero que la vendio, o pedir al mismo que la vendio.* Quia dolo desijt possidere. *La misma cosa que le pertenece con los frutos como si la poseyera, o pedir la al tercio o poseedor.* Ipsam rem cum fructibus, *como el mas quisiere.* hæc notabilis distinctio summitur ex lege item veniant. §. præter hæc. versic. item eos, & versic. eos autem. & in. §. cæterum. ff. de peti. hære. & in. l. si possessor. §. restituere. & l. si & rem, & prærium. & l. sed & si lege. §. i. & §. proinde. & in. §. consuluit. & in. §. item si rem distraxit. El secundo. ff. de peti. hæred. *Lo qual en tanto es verdad, y procede que el bonae fidei, poseedor de la herencia agena, si la vendio con buena fee, o alguna cosa de ella creyendo que era toda suya, no es obligado a pagar al heredero, uero cuya era la herencia mas de el precio, porque la vendio aun q. sea menos de lo que valia, y si la ve-*

22 *dio en menos precio, y aquel precio se ouiese perdido, o lo ouiese empleado en otra cosa, y aquella se ouiese perdido sin culpa de el vendedor, que era poseedor de buena fee, no sera obligado a restituyr al heredero cuya parte vendio mas de aquello, que se conuirtio en su prouecho, y se enriquecio con ello, y sino se aprouecho de ello no sera obligado a restituyr cosa alguna.* ut in. l. vti. ff. de peti. hære. vbi not. dd. & in. l. sed & si lege. §. item si rem distraxit. el primero. eod. titu. quod est maxime notandum quia sæpe contingit, & quilibet interrogatus fortasse diceret oppositum, nisi casum illius legis videret in. d. l. sed & si lege. §. item si rem distraxit. El secundo de peti. hære. cuius decisio processit in fauorem bonae fidei possessorum, quæ nimis dura videtur, ut hæres absens qui venit ad recuperandam suam hæreditatē quæ bonae fidei possessor vendidit vel aliquas res hæreditarias modico præcio, & illud forte consumptum sit, nec a venditore refarciri potest, ut supradiximus, non possit rem suam non prescriptam nec vsu captam vendicare a possessore qui eam tenet & rem suam sine facto, & culpa sua perdat propter bonam fidem venditoris contra regulam iuris, id quod nostrum est sine facto nostro a nobis a velli non

non potest. ff. de regul. iur. sed ita lex scripta est, & habet magnam æquitatem si bene consideretur, ut per omnia habeatur bonae fidei possessor hæreditatis alienæ ac si dominus esset dum tñ non efficiatur locupletior ex ea. *De lo qual se infiere, y concluye que el vendedor de la herencia de el absente, que vende con buena fee, aunque la vendiese por menos de lo que valia no sera obligado a pagar al heredero absente cuya era la herencia que vendio sino solamente lo que se conuirtio en su prouecho. Y lo segundo que aunque la herencia, o cosa hereditaria la posea un tercero, que la compro del, bonae fidei, poseedor haya rentado mucho al comprador, o vala mucho mas de lo que recibio por ella el vendedor: no la podra pedir ni sacar el señor, y heredero a quien pertenecia la herencia o cosa hereditaria de el poseedor, que la tiene comprada, ni pedir los frutos de ella, y los perdera el señor de la cosa hereditaria cuyos eran.* Quod est mirabile. hoc tamen intelligendum est cum moderamine posito in dicto. §. item si re distraxit. El secundo. quando emptor hæreditatis regressum erat habiturus de euictione contra venditorem, quod est regulare aliud vero esset si non habiturus erat regressum de euictione contra venditorem puta si venditor ex pacto noluit teneri de euictione sed ut

venditor suo periculo emerere ipse autem solum ad prærium restituendum teneretur, tunc poterit verus hæres, rem suam vendicare a possessore cui bonae fidei possessor hæreditatis eam vendiderat, ut colligitur ex illo textu. in dicto. §. item si rem distraxit ibi, & puto posse res vendicari nisi emptores regressum ad bonae fidei possessorem habeant.

¶ Sed ponamus. *Que los coherederos presentes que hizieron la particion en ausencia de el coheredero tuuiesse mala fee sabiendo que su hermano, o coheredero era viuo, y hiziesen sin el la particion, certum est, quod tenerentur ei restituere parte suam cum fructibus, ut in dicta l. cohæredibus supra allegata, nunc dubitatur, si han de volver los frutos en la misma specia, o la estimacion de ellos? quod est maximi effectus, como si fuesen los frutos en trigo, vino, o azeite, y al tiempo que los coherederos los cogieron, y consumieron ualían abaxos precios, y agora valen a mucho mas, y parece que serã obligados a volverlos en la misma specie, lo uno por ser poseedores de mala fee, que estan obligados a todos estos daños. Y lo segundo porque supuesto que no hizieron los frutos suyos, claro esta, que lo hã de restituyr in specie, como los recibierõ.* Quia id quod nostrum est sine facto nostro a nobis a velli non potest. ut in. l. id quod nostrum. ff. F de

de regul. iuris, sed hoc casu puto sic distinguendum, o los frutos son estantes, y no consumidos, o cōsumidos de proximo de un año, o de dos, o de un poco tiempo que se pudieran conseruar hasta agora, y en toí caso, sine dubio, será obligados a boluer estos frutos en la misma especie, aun que los ayã cōsumido, o uēdido en el justo precio, que valian entonces porque no pudieron venderlos ni consumillos, porque cometieron hurto en ello. vt in. l. illud. ff. de peti. hæred. & in. l. si possessor. §. fi. eo. tit. & in. l. mala fide. C. de cōdic. ex lege. Pero si estuuiesse mejor al heredero, que pide recibir el precio lo puede hazer y elegir, o pedillos en la misma especie, Saluo si los ouiesse uēdido con alguna justa causa como si fuesse para pagar las deudas de la herencia que entonces no seran obligados a boluer mas de el precio como sea el precio justo que valian pero si los frutos fuesen consumidos, o uendidos mucho tiempo antes que el heredero absente uiniessse a pedillos de manera que no se podrían conseruar hasta entonces, y fue util, y necessario vendellos en este caso no seran obligados a pagar mas de el precio porque fueron uendidos aunque valan mucho mas. Hæc distinctio colligitur ex. l. item veniunt, §. simili modo. & §. cæterum. & in. l. si possessor. §. quod si post. & in. §. fin. & in dicta. l. illud. ff. de peti. hæred. & in. l. eum qui. ff. de his quibus vt indigna. vbi

not. Bar. & in. l. & ex diuerso. §. fin. ff. de reuendicatione, licet non tam ex acte nec in specie distinguat sicut distinguitur in legibus supradictis. de peti. hæred. ff. vbi plenissime distinguitur vt supradiximus, De lo qual se sigue que aun que estos coherederos presentes que uendieron la herencia del absente la qual han de boluer cō los frutos q̄ son de tantos años, quæ verisimiliter, estan consumidos, y gastados, porque no se podian conseruar tanto tiempo, que hora seã poseedores, male fidei, hora bonæ fidei, no seran obligados a pagar estos frutos in specie, sino la estimacion en que fueron uendidos aun que al tiempo que se pidan ualã mucho mas, quod est notabile, & contingibile, y p̄ el contrario si ualiesen mucho menos al tiempo que se han de restituyr de lo que ualieron los años, que fueron uendidos se han de pagar al precio que fueron uendidos, y no como de presente ualen aun que el Reo los quiera restituyr, in specie, boluendolos a comprar para pagallos: etiam si bone fidei possessor fit quia non debet lucri facere aliquid de re hæreditaria, vt in. l. si & rem. & pretium, in fine. ff. de petit. hæredit. quod est notabile, & contingibile, & maximi effectus, & potest extendi, & habere locum non solum in casibus supradictis, sed in omni possessore alienæ rei, siue conueniatur actione

actione vniuersali petitionis hæreditatis, siue actione particulari reuendicationis, vt colligitur extradictis per Barto. in dicta lege & ex diuerso. §. fi. ff. de reuendicati & in. l. qui restitueret, eod. tit. vltius videndū est quid facere debeat iudex ex offic. suo. Despues que uno de los coherederos presentes pidio particion, y los otros coherederos presentes se allanaron, y confessaron que el actor es su ²⁵coheredero, nam vt supra diximus, a demandar que cadauna de las partes nombre, y eliga un arbitro contador, o partidor para que hagan la particion, pero pongamos que muerto el marido sin hijos dexados o tres hermanos por herederos y de otro hermano muerto quedandos otros o brinos hijos del hermano defunto, y q̄ dala muger viua, dubitatur quantos contadores se han de nombrar, y quien ha de nombrallos. Respõdeo que quanto ala particion que se ha de hazer con la muger respecto de los bienes ganados, y mejorados durante el matrimonio todos los herederos han de nombrar solo un contador, y la muger otro porque todos los herederos representan una persona sola que es el defunto que los dexo por herederos, y ansi todos ellos pretēdē una misma cosa que es el interesse de la hacienda repartido en uno, o en muchos, y la otra es la muger, que pretēde tanto como todos ellos juntos de su mitad de multiplicado, y ansi hã de nombrar y igualmente un contador

todos los herederos que representan la una parte y la muger otro que es la otra parte, pero acabada la particiõ cō la muger y los herederos del marido uiniēdo a partir los herederos etre si cada heredero nõbrara su contador en esta manera que si ay dos hermanos del marido defunto viuos, y de otro hermano muerto muchos hijos que tambien quedaron por herederos, ex testamento, o ab intestato, todos ellos nombraran un contador, o partidor como un heredero y los otros hermanos viuos cada uno el suyo, porque todos los hijos del hermano defunto representan la persona de su padre, que es un heredero solo, y ansi no nombrarã mas de como un heredero como si su padre fuera biuo, quia loco vnius hæredis habentur, vt in authentic. cessante. & in authenti. post fratres. C. de legiti. hæred. & in. §. cum filius. instit. de legiti. hæredi. & habetur. in. l. hac ædicial. §. i. C. de secund. nupt. vbi not. dd.

- 1 Arbitri ad diuidendū dati ante omnia debent ex officio iubere, vt partes exhibeant memoriales suos vnusquisq̄ de pretensionibus suis. & quid facere debeat super positionibus & iuramentis ibidem.
- 2 Quid facere debeant arbitri si aliqua pars ex cohæredibus dicat plura bona reliquisse defunctum quam scripta in inuentario reperiantur.
- 3 Quid si mulier petat ab arbitris ne imputetur in parte sua, vel mariti vestes lugubres quas fecit pro marito suo.
- 4 Vestes lugubres quas hæredes mariti dedissent uxori eius tenentur hæredibus reddere si ad secunda vota transferit.
- 5 An hæredes viri teneantur alere uxorem in-

teret quod dos non fuerit ei reddita nec
partitio facta.

- 6 Si uxor p̄gnans relinquatur, ali debet quos
usq; pepererit de bonis uarui.
- 7 Mulier indistincte ali debet de bonis communi
bus & his deficientibus de bonis viri, siue
sit p̄gnans siue vacua habeat vel non
habeat filios quousq; dos sibi soluta fue-
rit.
- 8 Maritus non tenetur computare in sortem fru-
ctus pignoris date pro solutione dotis in-
terea quod dos non soluatur.
- 9 Arbitri debent ante omnia iudicare ut bona defun-
cti descripta in inuentario apreciētur quia
sine apertis impossibile est partitionem
fieri.
- 10 Debita defuncto debent in inuentario poni, &
census vel tributi que debebantur usq; ad
mortem defuncti non que postea acquisita
sunt heredibus. & idem de fructibus bono-
rum mariti vel uxoris.
- 11 Si pater meliorauerit filium in tercio vel quin-
to bonorum non intelligitur melioratus in
parte fructuum qui ex bonis hereditarijs
post mortem eius colliguntur, sed ad he-
redes proportionibus hereditarijs perti-
nent.
- 12 Mulier si deceaserit fructibus apparentibus ex
pedijs mariti partem dimidiam habere des-
bet etiam si maturi non sint, & dabitur hæc
redibus eius.
- 13 Mulier cui maritus legauit quintum bonorum
suorum defuncto marito fructibus appa-
rentibus in prædijs vel tam maturis habebit
dimidia eorum iure societatis & ex alia di-
midia fructuum ad maritum vel eius heres-
dis pertinentium habebit quintum iure legati.
- 14 Item mulier cui maritus quintum bonorum les-
gauit si heredes eius moram fecerint in sol-
uendo prædicto legato habebit illud cum om-
nibus fructibus quintæ partis bonorum etiã
si multo tēpore dilatetur particio bonorū.
- 15 An heredes mariti possint quintum bonorum,
quod maritus legauit uxori soluere in pec-
cunia vel bonis mobilibus que fructus non
producunt ut excusentur a fructibus &
quando hoc facere possunt.
- 16 An sit inuolutum aliquid super his fructibus
ex quinta parte bonorum legata uxori per
legem. 27. de Toro que hoc loco declaras-
tur.
- 17 Si maritus legauit uxori vel alij quintum bono-
rum in certo prædio quod quintum faciebat,
an oēs fructus illius prædij ad legatariū per-
tineat post mortē testatoris si multa alia les-
gata pia fecit que exire debent de quinto.

DE OFFICIO ARBITRO

rum, qui vulgo contado-
res appellantur.

C A P. VI.



Is de officio iudi-
cis ordinarij, qđ
versatur in diui-
sione seu partitio-
ne bonorum facienda, nūc de
officio arbitratorum ad diuisionem
faciendam datorum vidē-
dum est, & primo quæro, quid
si isti arbitri qui vulgo conta-
dores appellantur inter se di-
scordent, ita ut dato tercio ar-
bitratore per iudicem, ad huc
omnes discordent, taliter ut nō
inueniantur duo eorum con-
cordes, ut quod maiori parti vi-
sum fuerit seruetur, sed quia sup-
perius de hoc visum est ubi de
æstimatoribus bonorum in in-
uentario descriptoꝝ diximus
necessarium non est iterum de
his tractare, sed quod ibi dixi-
mus hic repetitum, & respon-
sum intelligendum est.

¶ Secundo quæro, que deuen ha-
zer los arbitros contadores despues q̄
fueren elegidos y nombrados per las
partes. Respondeo, ante todas co-
sas deuen mandar alas partes q̄ den-
tro de un breue termino den cada
uno los memoriales de su derecho, y
pretension que tienen cerca de los bie-
nes y herencia que se han de partir, y
sino los dicre que verã los memoria-

les

les que dieren las otras partes y darã
sus paresceres sobre ello como por dere-
cho hallaren, y lo mismo proueeran y
mandaran que exhiban ante ellos el in-
uentario de los bienes de el difunto, y
sino esta hecho o acabado, que lo hagã
y acaben dentro de un breue termi-
no con apercibiento. &c. hæc sunt
quæ solent isti arbitri ex officio
suo facere; nam sicut iudex or-
dinarius officio suo mercenario
quod deseruit actioni proposi-
tæ, tenetur acta & litem ordina-
re, & copiam dare actorū, simi-
liter isti arbitri delegati ad diui-
sionem faciendam hæc officio
suo facere tenentur, & post quã
inuentarium eis fuerit exhibitū,
I presentadas las peticiones y memo-
riales de las partes de sus pretensiones
y de qualesquier otras peticiones que
dieren las partes en perinyzio de las
otras, regulariter an de mādãr dar
traslado dellas a las otras partes, sal-
uo si se pidiere que iuren y declaren al-
guas cosas tocãtes ala dicha particiõ
por via de posiciones o declaraciones
o en otra qualquier manera, por q̄ en
t al caso no daran traslado desto, sino
remitillo an al juez con su parecer q̄
conuiene que las partes declarẽ aque-
llo que se les oppone por la contraria
para que el juez los apremie a ello, nã
licet isti arbitri quodammodo
de legati videãtur ab ordinario
non tamen tam lata iurisditio
eis comissa videtur ut hæc face-
re possint immo si facere pos-
sent facile contemnerentur eo-

rum iussa, ideo stilus hoc seruat
ut iudici referatur cuius autho-
ritate iudicia arbitratorum exe-
cutioni mandentur. quæ pra-
ctica sumitur ex. l. cum fideicõ-
missum in fine. ff. de confel. ibi,
sed ex superiore casu ad præto-
rem remittere debent ut absol-
uatur.

¶ Tercio quæro que deuen hazer
los contadores si alguna de las partes
dixere q̄ quedaron mas bienes del de-
functo al tiempo que murio de los con-
tenidos en el inuentario. Respondeo
que dara traslado a la otra parte y
mandara que den informacion dello
ante el juez dentro de un breue ter-
mino, o daran por su parescer al juez
que se deue recibir a prouea sobre ello
dentro de un breue termino, y lo mis-
mo haran sobre otras qualesquier cõ-
tiendas que ouiere entre las partes que
consistan en probança, como si dixes-
sen que una de las partes auia recibi-
do tanta cantidad de los bienes de
el defuncto en dote o donacion prop-
ter nuptias auiedo hijos, o en otra ma-
nera, o no auiedo los que el marido o
la muger auia dado durante el ma-
trimonio a algun pariente suyo algu-
na cantidad para casallo o para o-
tro effecto, y el uiuo o los herede-
ros del muerto que no auian sacado
nada, quieren sacar otros tantos del
morto de la hacienda, & alia mul-
ta quæ causæ cognitionem desi-
derant, & in his debent arbitri
sententia sua declarare, & iudi-
ci referre ut de his partes ad

probationem admittat vel summatim testes vtriusque partis recipiat, vt secundum allegata & probata causa & articulus ille diffiniatur, vt latius de his diximus in precedentibus.

3 **¶** Quarto quarto, *Sila muger del difunto pide a los contadores que no se le quite en su parte que a de auer de los bienes comunes ganados durante el matrimonio, ni en su dote los vestidos de luto que hizo para su persona por la muerte del marido, an audienda sit vel hanc impensam deducere debeat de bonis mariti.* respondeo, que los herederos del marido son obligados a dar a la muger los vestidos de luto ordinarios para que los trayga por su marido difunto, vt tenet expresse Alexá. in add. ad Bar. in l. si ex re. §. si. ff. de stipul. seruo. & idem Alexá. in l. si usufructus. §. dos legata. ff. ad legē falcid. dicunt tñibi Alex. Arge. & Ioan. de Imol. quod standum est consuetudini regionis si vero transferit ad secundum matrimonium quod reddere teneatur prædictas vestes heredibus viri, & ita seruatur. *Quæsi casare despues la muger a de boluer estos lutos a los herederos de el marido como se haze en lo del lecho cotidiano que lo a de boluer a los herederos del marido, casando se despues otra vez* vt in l. 6. titu. 6. lib. 3. fori, & idē tenet Montal. in glos. super dicta. l. 6. tit. 6. lib. 3. fori in glos. r.

circa medium.

5 **¶** Quinto dubitatur, *Sila muger pidier a los contadores que le desquē ten delos bienes de el inuentario la cosa que a hecho en alimentarse despues dela muerte de el marido antes que se haga la particion ni le ayan entregado su dote, quid de iure fieri debeat in hoc casu, y si los contadores le descontaran delos bienes de el inuentario lo que ella ouiere gastado en alimentarse despues que murio su marido entre tanto que no se haze ni acaba la particion.* Respondeo, que si que dan hijos de aquel matrimonio todo lo consumido y diminuydo de los bienes del inuentario se le descontara auicendolo gastado en alimentarse a si y a los hijos de su marido, porque au que la compania sea deshecha de entre el marido y la muger por la muerte de el & no dellos, pero tacitamente es visio durar o auerse contraydo de nuevo con los herederos, estando se todavia en ella como primero comiendo y gastando del mēto de los bienes su cuenta ni raxon dello, ni de que bienes se gasta. Argumento legis. 1. & legū totius tituli. ff. de eo qui pro tuto. nego. gessit. & ea maxima ratione, quia contractus societatis solo consensu contrahitur sine verbis maxime inter simul habitantes. vt in l. perceptione. ff. de his qui deiece. vel effude. & in l. 1. insti. de societa. notat Bald. in l. 1. C. qui testat. face. poss. & in l. 1. & 2. ff. de his qui deiece. vel effude. & Ioan-

nes

nes Faber in dicto. §. 1. insti. de societa. Bartol. & dd. in l. coi. re. ff. pro Socio. *Pero sino tu uiesen hijos que se ouiesen alimentado juntamente cō la muger de los bienes hereditarios entonces es mayor la duda si se alimentara la muger de los bienes communes que estan por partir entre tanto que se haze la particion y le entregan su dote, quo casu videtur dicendum, que si quedo preñada se ha de alimentar de los bienes del marido, y sino de los suyos propios, y no del marido.* text. est expressus in l. 1. §. mulier. & in l. curator ventris. ff. de ventre. in possessio. mitten. cuius sunt verba curator ventris alimenta mulieri statueret debet. nec ad rem pertinet an dotem habeat unde sustentare possit, quia videtur quæ ita præstantur ipsi præstari qui in vero est. hoc etiam & Clarius probat text. in dicta. l. 1. §. mulier. cod. tit. cuius verba sunt mulier autē in possessionem missa, ea sola sine quibus se sustinere, & ad partum vti q̄z produci non possit summere ex bonis debet, & in fine dictæ legis primæ Clarius probatur ibi & si sciens prudens q̄z se pregnātem non esse consumpsit se labeo ait. en ergo text qui aperte disponit quod mulier nō debet alimentari de bonis mariti defuncti, nisi pregnans sit vel bona fide pro pregnante ha-

7 beatur quousque certū sit eam non esse pregnantē, vt in l. sumptus. ff. eo. ti. Sed his non obstantibus crederē in hoc casu cōtrarium seruari immo, *que la muger del defunto que de preñada o no, o que den hijos de su marido o no queden se aya de alimentar de los bienes communes si los ouiere, y sino de los bienes de el marido entre tanto que se haze la particiō, y se le entregan sus bienes dotales o lo que mas le perteneciere.* Et hoc ratio naturalis luadet & iure probatur, & æquitate canonica fulcitur. tex. in ca. Salubriter de vlturis, vbi permittitur marito fructus pignoris pro dote dati non cōputare in sortē donec dos sibi soluta fuerit, & licet ille tex. nō habeat locū in vxore vidua interea qđ dos sibi restituatur vt communiter tenent ibi. dd. oēs tñ fatentur, quod possit vidua interea quod dos sibi soluta fuerit ex qua se possit alimentare aliquid recipere ab hæredibus viri ultra sortē, ratione damni emergentis vel lucri cessantis, propterea qđ dos sibi non soluitur, immo quod ab hæredibus viri iterum alimentari debeat si nō habeat alia bona vnde se alat cū per eā non stet quo minus dos sibi restituatur, hoc expresse tenuit Anchara. in regula peccati veniā quæst. 4. de re. iur. in. 6. pau. consil. 424. nu. 7. volu. 2. Imola. & Alexan. in l. diuortio. nu. 24.

F 4 ff.

ff. solu. matr. idem Alexan. cōsi. 63. col. 2. lib. 4. quorum opinionem receptam esse testatur dominus Cobar. varia resol. capi. 1. lib. 3. nu. 4. versu. Sexto hinc etiā constat, ad tex. in dicta. l. 1. §. mulier, & l. curator ventris, pōt responderi quod alio casu loquuntur videlicet quando mulier recuperavit dotem ab hæredibus viri. vel habebat patrimonium vnde se possit alimentari, & est verum, quod in illis legibus non dicitur nec constat qđ ab hæredibus viri dos sua detinebatur, id circo cū diuersa ratio militet in casu præmissō diuersū ius debet statui, si vero vxor dotē non haberet nec bona communia quæ sita constante matrimonio quæ reddi sibi deberent ab hæredibus viri, hoc casu crederem nō deberi alimentari ab hæredibus mariti, cum cessent rationes predictæ, nec habeat vxor aliquid commune cum hæredibus mariti, quod diuidi debeat vt interim alatur nisi pregnans sit: (vt supradiximus). Si vero bona communia in diuisa sint videtur adhuc durare societas. vt tenet Pala. Rub. in dicto. §. 62. nu. 25.

9 ¶ Sexto quæro. Quid facere debeant arbitri in princi. partitionis ad diuidendum bona defuncti cum vxore vel eius hæredibus. Respondeo, que ante todas

cosas despues de hecho el inuentario han de hazer apreciar los bienes de el, quod communiter fit in partitionibus, quia sine aprecijs difficilis esset partitio. vt in l. Menius. §. si. & l. seruorū. ff. famil. hercisc. quæ de his aprecijs loquuntur, y despues de hechos los aprecios por personas puestas por ambas partes, vt in l. hac xdictali. §. 1. C. de secun. nuptijs, han de poner por cuerpo de bienes en el inuentario, todas las deudas o censos corridos q̄ se deuen al defuncto, y ala herencia hasta el dia que el murio. sino estunieren puestas en el inuentario porque todo esto es herencia, y caudal de el defuncto, pero no se ha de poner todo lo corrido de los censos que hau corrido despues de su muerte, o los fructos q̄ ouieren rentado las heredades porque aquellos no son bienes communes del marido y muger sino de los herederos del marido defuncto, o de la muger si eran suyos los censos, o tierras que los ouiesse heredado por suyos durante el matrimonio, o en otra manera por q̄ por muerte de el vno de ellos, soluitur societas, cuius causa predicti fructus, & redditus communicabantur. Y lo segundo porque aunque estos corridos de los censos no se ayan de diuidir, soluto matrimonio, entre el marido, y la muger y sus herederos (saluo los corridos hasta el dia de la muerte: pero aunque para partir entre los hijos y herederos del defuncto sean suyos estos censos corridos o fructos de los bienes hereditarios despues de suelto el ma-

tri

trimonio por muerte de el marido o la muger pero no se ha de reputar por patrimonio y herencia del defuncto saluo los bienes que dexo al tiempo q̄ murio con los fructos pendientes en las tierras y heredades pero no los q̄ despues de la muerte nacieron y se cogieron, o los censos que despues corrieron hasta el dia que se haze la partition porque esto es patrimonio de los herederos pero no de la herencia, vt in l. in quantitate, & in l. in ratione legis falcidix. 30. ff. ad legem falcid. & in l. in lege falcidia placuit. eod. tit. & in l. cum quæritur. C. de inofi. testam. de lo qual se infiere que muerto el marido o la muger estos fructos que despues se cogieron, o censos que despues corrieron no se han de partir con el q̄ quedare uiuo, o con los herederos de el muerto sino que seran propios de aquel cuyos eran los censos, o heredades. Y lo segundo que si el padre ouiesse mejorado a vno de sus hijos en el tercio o quinto de sus bienes no llevara parte de estos fructos en la mejora sino que se partiran y igualmente entre todos los herederos, quod est bene notandum. Pero esto se entien de con esta limitacion que puesto caso que los fructos pendientes se entien dan ser patrimonio de el defuncto, y se ayan de estimar lo que valen mas sus tierras y heredades por razon de aquellos fructos pendientes, pero quanto ala muger o el marido suelto el matrimonio si quedaron los fructos aparecidos en las heredades aunque no esten maduros para coger

se ha de llevar parte de ellos como si fuesen maduros, o cogidos durante el matrimonio el que quedare uiuo y los herederos de el muerto y se han de partir entre ellos poniendo la costa de cogellos de por medio. vt in l. 10. tit. 4. li. 3. fori. quæ notabilis est & in vsu recepta & ita communiter practicatur.

13 ¶ Lo tercero, que se infiere es que si el marido mando a la muger el quinto de sus bienes (vt solet fieri) la muger no llevara parte de los fructos de las tierras y bienes hereditarios que se an cogido despues de la muerte de el marido hasta el dia q̄ se haze la partition saluo de los frutos del primero año q̄ q̄daron parecidos, como dicho es q̄ llevara la mitad de ellos poniendo la mitad de la costa de cogellos como bienes multiplicados, y de la otra mitad que pertenece al marido llevara el quinto de los fructos del año primero, ratione legati, porque esto se reputa patrimonio y herencia de el marido lo qual se ha de entender de lo q̄ podian valer aquellos fructos como estauan al tiempo que el testador murio, no despues de cogidos, vt in allegata lege. i. lege falcidia placuit & l. in quantitate. ff. ad legē falc.

14 y de los fructos de los años siguientes no llevara la muger cosa alguna por razon de su quinto, que le mando el marido, pero esto se ha de entender con esta limitacion, que si la partition se dilato algunos años que no se hizo, y en este tiempo se cogieron muchos fructos de las tierras, y heredades del defuncto, y la muger

F s ger

ger pidio a los coherederos del marido que le entregassen su quinto que le mandó el marido de sus bienes, y ellos se lo dilatasen de entregar y tuviessen alguna mora o tardança en ello entonces se lo han de entregar con todos los frutos y rentos que esta quinta parte ouiere rentado aun que la particiõ estuiesse sin hazerse, o acabarse muchos años. text. est. notabilis. quẽ ad hoc summe notant. dd. in. l. si quis bonorum. ff. delegat. primo. Bar. Alber. & Paul. in. l. non amplius. §. cū bonorum. ff. eod. titu. Lo qual se ha de entender de los bienes, y herencia que dexo el marido pero no de los frutos de los bienes hereditarios que son de los herederos, salvo si le diessse el quinto en bienes rrazes porque no tenia otros el defunto, porque desde entonces llevara el quinto de los frutos que despues nacieron. & ita colligitur ex dicta. l. si quis bonorum de legat. i. de quo Latius infra dicitur.

¶ Sed hoc incidenter quaero.
15 Si los herederos del marido quisiesse pagar el quinto q̄ mando el marido a la muger en dineros o en bienes muebles apreciados de tal manera que no rretassen frutos algunos ni la muger pudiesse llevarlos si lo podrian hazer, ista quaestio est decisa de iure cõi in. l. nõ amplius. §. cū bonorũ. ff. delegat. i. vbi statuitur, q̄ el heredero puede pagar en dineros la parte de bienes al legatario o pagarla in specie, en algunos bienes estimados q̄ hagan el quinto o la parte q̄ por el testador le fue mandada al legatario

rio, sed hodie per legẽ. 20. Tauri, hoc est innouatũ, por la qual esta determinado que quando el testador mejorare en el quinto de sus bienes a uno de sus hijos, o descendientes, 16 o a un extraño no puede el heredero pagarlo en dineros, sino q̄ de necesidad lo ha de pagar en las mismas cosas, y bienes hereditarios salvo sino se pudiesse cõmodamẽte dividir pero por la misma ley no se corrige lo q̄ se determina, de iure cõmuni per dictã legẽ nõ amplius. §. cū bonorũ. deleg. i. vbi statuitur, q̄ el heredero 17 podrá señalar el quinto, o la parte de bienes q̄ el testador mandó quando mandó, in genere alguna parte de sus bienes en los bienes, q̄ el quisier de la dicha herencia, y así lo podría señalar en bienes muebles, o en rrazes o semovientes estimados hasta en la dicha quãtidad por q̄ en esto q̄ da, in correctũ ius cõmune. Sed pulchrũ dubiũ est, si el testador mandó a su muger, o a un hijo, o a un extraño el quinto de sus bienes si llevara el mejorado en el quinto todos los frutos q̄ ha rentado esta heredad o toda la heredad enteramẽte que haze el quinto si juntandose con ella los gastos del entierro, y causas pias, y graciosas que se hã de sacar del quinto monta semucho mas q̄ el quinto, & videtur qd̄ totũ legatum integrum habere debeat legatarius quintæ partis bonorum in illa re sibi assignata pro quinto si non faciat vltra quintũ & omnes fructus qui ex ea collecti fuerint, post mortem testatoris nã dominum

minium ipsius rei legatæ transit in legatarium a die mortis testatoris vt in. l. a titio. ff. de furt. & in. l. i. C. cõmunia delegat. & in. §. nostra insti. de lega. ex quo sequitur quod fructus pertinent ad dominum ipsius rei legatæ, vt in. l. & ex diuerso. §. vbi autẽ ff. de reiuendi. & in. l. herenius la. i. ff. de vsur. nec obstat, quod impensa funeris & legata pia & gratiosa deduci debeãt de quinto vt in. l. 30. Tauri. l. 13. titu. 6. lib. 3. recopi. nam illa soluet legatarius quintæ partis bonorũ ex dicta resibi legata vel de suo salua legitima filiorum quibus prædicta lex Tauri in hoc cõsolere voluit, sed nihilominus contrariam sententiam veriorẽ esse existimo, y q̄ el mejorado en el quinto q̄ le fue señalado en una heredad de el difunto no llevara toda aquella heredad que le fue señalada en que ouiesse el quinto, si valia enteramente el quinto, porque de el se an de sacar los gastos de el tierro y mandas pias y graciosas, aunque el testador mande lo contrario, y no bastara que el mejorado en el quinto quiera pagar todo esto de sus bienes, sino que se a de sacar del quinto, vt probat prædicta lex 30. Tauri, & melioratus in quinto habebit residuum in dicta re deductis expensis funeris & legatis pijs & gratiosis ex quo sequitur quod de residuo habebit fructus illius rei non de tota re, quod est maximi effectus, porque si en los gastos del entierro y

mandas pias y graciosas se consumio la mayor parte del quinto que le fue señalado en aquella heredad, no llevara el mejorado en el quinto mas de los frutos prorata de lo que quedare della.

- 1 Debita que constante matrimonio contracta fuere debent arbitri deducere ante omnia ex bonis defuncti mariti vel vxoris non debita contracta ante matrimonium per vnum eorum sed ille solus qui ea contraxit soluere debet ex bonis suis.
- 2 Illatio que ex hoc infertur quod errauerint iudices in sententia sua: in quodam exemplo partitionis hic inserto ex eo quod omnia debita mariti deduxerunt contracta ante matrimonium ex bonis communibus que relicta sunt tempore mortis.
- 3 Dos secundæ vxoris primo solui & defuere debet quam dos primæ vxoris de bonis mariti defuncti si bona ipsa dotalia secundæ vxoris extent.
- 4 Deductis debitis contractis durante matrimonio ante omnia debent arbitri ex bonis defuncti communibus cum vxore deducere dotem quam tulit mulier.
- 5 Si maritus amiserit capitale suum non liberatur ex eo a solutione dotis quam recepit sed integrã soluere tenetur vxoris hereditibus.
- 6 Dotem in specie marito datam non estimatam non tenetur maritus vxori restituere si perierit vel consumpta sit.
- 7 Si in matrimonio sint bona multiplicata vel lucra etiam si dos in specie data consumpta fuerit mulier ex lucris habeat dotem præcipuam in estimatione. Et idẽ erit de captiui viui eadem ratione. ibidem.
- 9 Dotem etiam estimatam quam mulier marito dedit in specie que consistit in rebus multisualibus que pondere numero mensura ve consistunt si perditæ aut consumptæ fuerint tenetur maritus redere etiam si aliqua lucra facta non fuerint in matrimonio.
- 10 Si mulier aliquam quãtitaem tritici vel olei inter alia marito dedit que multum præciũ valebat tempore date dotis soluto vero matrimonio multo minus valebant sufficit marito reddere prædictam quãtitaem in specie numero vel mensura qua recepit licet ipse multo plus eam vendiderit.
- 11 Sed si maritus tulit ad matrimonium prædictas res que pondere numero mensura ve consistunt non idem quod in vxore sed si maritus estimatione earũ habebit si lucra sint in matrimonio facta

- facta si vero lucra non fuerint & predictae res consumptae fuerint nihil pro eis habebit maritus.
- 12 Si maritus secum tulit ad matrimonium aliquas res que consistunt in pondere numero vel mensura non idem in pondere vel mensura deducet soluto matrimonio sed valorem quem habebant predictae res eo tempore quo eas tulit ad matrimonium.
Vbi ratio dicitur.
 - 13 Declaratur & limitatur text. legis res in dote. ff. de iure dote.
 - 14 Vxor deducere debet soluto matrimonio bona parafernalia que tulit ad matrimonium etiam si lucra non sint & maritus capitale suum amiserit.
 - 15 Si mulier recepit bona parafernalia & administravit ea si perita vel consumpta sint maritus non tenebitur ea reddere sed periculo vxoris pereunt vel deteriorantur.
 - 16 Arradate vxori: & do ante oia deduci debent de bonis communibus soluto matrimonio quod intelligendum est si arre tradidit fuerunt a viro tempore quo matrimonium contractum est non vero deducuntur si tradidit vxori non fuerunt sed promissa tunc enim non deducuntur de bonis communibus que maritus reliquit sed maritus vel eius heredes eas soluere debent de proprijs bonis suis.
 - 17 Arradate vel promissa vxori non debent excedere decimam partem bonorum mariti alias non valent in excessu.
 - 18 Si maritus non habet bona de quibus possit alias promittere potest promittere de bonis que postea acquisierit.
 - 19 Arra an valeat ultra decimam partem bonorum cum iuramento apposto a marito.
 - 20 Arras non potest maritus dare vel promittere vxori intra decimam bonorum que habet nisi prius deducantur debita que extenuant patrimonium eius.
 - 21 Mulier que transiit ad secundas nuptias non debet habere proprietatem arrarum sed tantum usum fructum proprietate vero tenetur res seruare filiis primi matrimonij.
 - 22 Si tempore quo maritus arras promissit habebat bona ex quibus potuit arras promittere in decimam postea vero tempore soluti matrimonij bona non habeat ex quibus possit arras dare an valebit promissio arrarum.
 - 23 Taxatur opinio Roderi. Xarez & Anton. Gom. in promissione arrarum ex bonis que quis bona fide possidebat si re vera erant aliena & postea marito fuerint euicta.
 - 24 Declaratur text. bonorum appellatione. ff. de verbo signi.
 - 25 Dominium ex possessione presumitur quando agitur incidenter non principaliter de dominio.
 - 26 Arras an possit maritus dare vel promittere ex bonis maioratus vel restitutioni subiectis vel ex fructibus eorum.
 - 27 Si heredes viri dicant non habuisse maritum qui arras promissit tantam quantitatem in bonis ut ex eis possit tantam quantitatem arrarum promittere vxori vero contrarium dicat vel heredes eius quis eorum probare teneatur.
 - 28 Marito vel eius heredibus non excipientibus quod arre promissa excedunt decimam in solidum debent condemari ut integras arras soluant etiam si excedant decimam.
 - 29 Opinio Roderici Xarez taxatur in eo quod asserit mulieri incumbere probare quod arre promissa sunt intra decimam bonorum mariti.
 - 30 Si maritus dotauerit vxorem ex proprijs bonis an possit ultra decimam bonorum suorum dote vxori dare.
 - 31 Donatio remuneratoria non est prohibita inter virum & vxorem.
 - 32 An arra possit dari vel promitti vxori viduae que secundo nupsit a marito suo.
 - 33 An idem sit localibus datis a marito vxori viduae que in vulgari vocantur joyas antea luere vxori viduae.
 - 34 Arra non debentur vxori licet eas promiserit maritus si cum fecerit mulier in dote promissa quoad locum habet vsq; ad quantitatem arrarum.
 - 35 An vxor possit eligere arras & dimittere localia sibi a marito data postquam consumpta vel deteriorata fuerint.
 - 36 Arras simul cum localibus non potest lucrari mulier sed eligere debet quod malit.
 - 37 In localibus que vulgo ioyas appellantur non potest maritus donare vxori ultra octauam partem bonorum que recepit in dote. *
 - 38 Localia que vulgo ioyas appellantur quando lucrabitur mulier vel partem eorum. *De capitalibus*
 - 39 Mariti capitale deducendum est ex bonis communibus etiam si consumptum sit vel animalia perierint si lucra sint facta in matrimonio. *maxi =*

De

QUALITER ARBITRI
procedere debeant in partitionibus inter virum & vxorem.

C A P. V I I.



Illo de officio arbitrorum qui vulgo cotado res appellantur & de his que officio eorum incubunt, nunc videamus quomodo in partitionibus procedere debeant. Respondeo, que hecho el inuentario y aprecio de los bienes que dexo el defunto poniendo por cuerpo de bienes las deudas que se devian al defunto: (vt ante diximus) an de hazer cuerpo de bienes lo que monta toda la hacienda apreciada por los apreciadores puestas por las partes, y sumado todo el valor de ello, han de sacar ante todas cosas las deudas liquidas y ciertas que se hallare que fueron hechas durante el matrimonio, por que aqllas consumen las ganancias, y no ay ganancias hasta ser sacadas las deudas hechas durante la compania, vt in. l. oes alienum. ff. pro socio. & l. Mutius co. tit. y en esto se ha de aduertir mucho que de el cuerpo de bienes que dexo el defunto al tiempo de su muerte no se ha de sacar todas las deudas que dexo el defunto sino solas las que se causaron durante el matrimonio, por que aya que sea verdad que todas las deudas que dexo el defunto al tiempo de su muerte, se ha de sacar de su patrimonio, y herencia, por que, no est in bonis nisi que superest deducto are alieno vt in. l. sub signatu. ff. de verb. si-

gni. & in. l. princeps bona eod. tit. cu concordat. Pero esto se entien de quando se uega a hazer particio entre los herederos de el defunto, pero no quando se tracta de partir los bienes comunes de la compania, o del marido y muger que es lo mismo, por que estonces no se ha de sacar de el patrimonio, de el defunto todas las deudas que el deuia sino solamente las hechas en la compania durante el matrimonio, por que las hechas por el marido o la muger, antes que se casase aqllas no se ha de sacar del mto y cuerpo de hacienda de los bienes que qdaro quando murio el uno de ellos, sino que se ha de sacar, y pagar de la parte que le cupiere al marido, o a la muger cuyas eran las deudas hechas antes del matrimonio, por que si se sacase de el mto y cuerpo de bienes que qdaro al tiempo que fue suelto el matrimonio seguir se ya que la muger o el marido que no causo las dichas deudas durante el matrimonio pagaria la mitad de ellas de la parte de sus ganancias y multiplicado durante el matrimonio, que es ser iniustu, & contradicta lege oes alienum. ff. pro socio. & l. 14 ti. 20. li. 3. fori. De lo qual se infiere para una qstio cotigible, qua his diebus vidi hoc granatei pretorio, que p appellatione venit ad dictu auditoriu a sententia lata super quadam diuisione. Por el Licenciado Hermosilla Alcaide mayor de la Ciudad de Ronda. Que talis est. una viuda muger segun da que fue de Andres vella vezino de ronda, muerto el dicho su marido que tambien era biudo, y tenia hijos de

de otra muger pidio particion de sus bienes, los contadores nembrados por las partes y el dicho Alcalde mayor mandaron que de los bienes de el inuentario, y cuerpo de bienes que dexo el dicho Andres uela se sacase y pagase ante todas cosas la dote de la biuda muger segūda de el dicho Andres uela. y despues se sacase el capital q̄ el sufo dicho auia traydo al dicho matrimonio por q̄ la muger no auia traydo mas q̄ la dicha dote, y de lo restante se hiziesen dos partes y guales y la una se diesse a esta muger biuda por bienes mejorados en este matrimonio, y la otra lleuassen los herederos de su marido ansi mismo por bienes mejorados en este ultimo matrimonio, y q̄ luego se pagase a los hijos de la primera muger la dote de la primera q̄ auia recibido el defunto de sus propios bienes y capital de el marido, de esto se appello por los hijos de la primera muger por q̄ pretendiā que ellos auian de ser pagados primero de la dote de su madre q̄ no la muger segūda de su dote. y por sentencia de vista y reuista se mādō ansi por tres Oydores de los mas doctos, y graues de esta audiencia, y renocaron la sentencia del Alcalde mayor de ronda, en quāto mādō pagar primero la dote de esta biuda muger segūda del dicho Andres uela, y mādārō q̄ de los dichos bienes de el inuentario primero fuese pagada, y se sacase la dote de la primera muger, y luego la dote de la muger segūda. quod quidem prima facie videbatur iustū, & ita visū fecit auditoribus & aduo-

catis vtriusq̄ partis, in tātū qd̄ dictā sētētiā in gradu supplicacionis cōfirmauerūt vel q̄ peius est q̄ ab ea nō fuit supplicatū, lleuada la exequit. y heca la particiō cōforme a ella conociuē el error los cōtadores y Alcalde mayor de rōda por q̄ hallarō q̄ la biuda q̄ litigaua muger segūda de el dicho andres uela q̄ daua agrauada en. 200. mill marauedis de. 400. q̄ auia traydo en dote la primera muger con el dicho Andres uela su marido por q̄ se las pagārō y sacarō de los bienes mejorados durante su matrimonio del mōtō y cuerpo de haziēda q̄ auia dexado el dicho Andres uela su marido quando murio por q̄ tomādo y sacādo de ellas 400. mill marauedis para pagar la dote de la primera muger lleuān la mitad q̄ son las. 200. mill marauedis de los bienes mejorados en este segūdo matrimonio. Venido aqui el pleyto por appellaciō por parte de la biuda se dixerō agrauios cōtra la exequcion y resoluciō de quētas q̄ auia hecho los cōtadores y la justicia de rōda en cūplimēto de la dicha exeq. q̄ en effēto no los auia agrauios algunos porque los cōtadores guardarō la forma y ordē dada por la exeq. y los q̄ la dierō y pronūciarō auian hecho el agrauio, y no los contadores ni el Iuez de Ronda q̄ auian pronunciado bien y le reuocaron su sentencia. Nam appellandi vñs licet sit frequens, & necessarius quippe cum iniquitatem iudicantium, vel imperitiam corrigat, nonnunq̄ tamē contingit, vt bene latas sententias

cias in peius reformat, vt ait iuriconsultus, in. l. i. in prin. ff. de appellatio. tandem cum ad me peruenisset dicta causa secundæ appellationis, & aduocatus esse dicte vidux quæ vocatur Leonor guerra de iusticia eius, & grauamine & illato per dictam exequutoriam priuatim auditores informauī, qd̄ cum perpenderent per viam declarationis, in effectu reuocauerunt dictum grauamen. Mandaron que la viuda fuese primero pagada, y se sacase su dote que truxo a poder de su marido, y mitad de multiplicado en este segūdo matrimonio de los bienes de el inuentario que dexo el dicho Andres Vela difunto, y hecha la particion con ella de la parte q̄ cupiese a los herederos del dicho Andres uela se pagase la dote de la muger primera, & recte quidē, porque aun que sea uerdad, que la dote de la primer muger se aya de pagar primero, y preferirse al de la segūda muger (saluo en los bienes conocidos q̄ uiuere extātes de la segūda dote, vt in. l. alsiduis. C. qui potiores in pign. habe. & quæ ibi not. dd. pero esso se entienda, y ha lugar quando se contiene entre la muger segūda, y los coherederos de la primera sobre la dicha prelación no auiedo dexado bienes el marido de q̄ poderse pagar ambas por q̄ entonces se a de proferir, y pagar la dote de la primera muger: pero quando el marido es rico, y dexa bienes para todo, y ay bienes mejorados en el segūdo matrimonio no ay que proferir ni pagar la

primera dote por q̄ en este iuyzio diuisorio no se trata de prelación sino de diuidir los bienes q̄ dexo este difunto y partir las ganācias q̄ uuo en este segūdo matrimonio quæ forte, no las uuo en el primero, y seria iniusto q̄ esta muger segūda q̄ trabaxo y multiplico la hazienda cō su dote, e industria uiniesse a pagar de los mejores q̄ se hizieren en su matrimonio las deudas q̄ el marido deuia antes q̄ con ella se casasse. id circo est bene notādū & aduertendū, q̄ no se saqn las deudas q̄ el marido dexo al tiēpo que murio sino solamētē las hechas durante el matrimonio de cuyos bienes y ganācias, y diuisiō de ello se trata. Pero esto se limita y entienda quando la muger segūda o sus herederos acceptā las ganācias hechas en el segūdo matrimonio, pero sino las acceptan y se contenta cō q̄ se le pague su dote, estonces auria lugar, y se podria hazer sin agrauio q̄ se saq̄ primero la dote de la muger primera, y luego la dote de la segūda por q̄ cessa el incōueniente y agrauio arriba dichos, y de lo restante de los bienes q̄ q̄ da por herēcia del marido se sacarā las otras deudas q̄ deue el marido hechas en el primero, y segūdo matrimonio, & itā intelligi & practicari debet prædicta lex fori. ti. de las deudas y pagas, in partitionibus faciendis qd̄ perpetuo est mēti tenēdū licet primus modus diuidēdiq̄ primo deducatur dos secundæ vxoris securior sit & multas quæstiones derimar.

4 Sacadas las deudas hechas durante el matrimonio los contadores del

monton y cuerpo de bienes que queda renhan de sacar. Lo primero la dote de la muger que es el capital que ella truxo al matrimonio, porque el marido, y sus herederos son obligados a se lo boluer y restituyr aya ganacias o no las aya aunque se aya perdido el capital que el marido truxo al matrimonio, porque el marido esta obligado, a ctione personali ex stipulatu de dote reddenda, a restitu yr la dote ala muger, vt in. l. vnica.

5 §. i. & §. ex actio. C. de rei vxo. actio. cum cōcordan. y lo mismo es en los bienes parafernales. vt in. l. fin. C. de pac. conuen. y esta actiō no se extingue porque el marido aya perdido su capital, y los bienes, y hazieda que metio en el matrimonio, vt in. l. incendium. C. si certum, petat. & in. l. inter stipulantem. §. sacram. ff. de verbor. obliga. & in. §. item is insti. quibus. mo. re contrahitur obliga.

6 Pero esto se limita, y entiendo quādo la dote que recibio el marido fue en dineros, o otros bienes apreciados de tal aprecio que hiziesse venta. pero si la dote fue in specie, y no en bienes apreciados en tal caso si se ouiesse muerto o cōsumido sin culpa del marido no se le ha de sacar ala muger la dote, ni es el marido obligado a se la boluer ni pagar sino q̄ cumplira cō en tregar los bienes como estuieren, vt in. l. plerunq̄. ff. de iure doti. & in. l. cum dotem & in. l. quotiēs. C. eod. titu. & in. l. æstimatæ. ff. solu. matr. Lo qual se entiendo y li

mita quādo la muger no accepto las ganancias hechas durante su matrimonio porq̄ no las quiso o no las vbo porq̄ estonces se le pagara, y sacara su dote enteramente de los bienes del marido, quando fue en dineros, o in genere alio, quod perire non potest, vt in dicta. l. incendium C. si certum petatur. Y si fue in specie, o en otras cosas sin aprecio se le bolueran consumidas, o gastadas, o como estuieren, o ningua cosa por ello si fueren del todo cōsumidas sine culpa viri. vt in dicta. l. plerunq̄. ff. de iure doti. Pero si ay ganancias, y bienes multiplicados durante el matrimonio en tal caso aunque los bienes dotales, que la muger lleuo al matrimonio sin aprecio se ouiesse consumido, o deteriorado se le ha de

7 sacar el valor, y estimacion que tenian al tiempo, que los truxo al matrimonio de el cuerpo de los bienes y ganancias, que se hizieron durante el matrimonio porque no se dice auer ganancias en la compañía hasta sacar en saluo ante todas cosas los caudales que los compañeros traxeron, y metieron en la compañía, y lo mismo sera del capital que truxo el marido. Eadem ratione, vt in. l. Mutius. ff. pro Socio. tenet expresse Mō taluus in. l. i. titu. 3. lib. 3. fori in glo. Super verbo por medio. & ita dicit seruati in practica idem tenet Rod. juarez in sua lectura eiusdem legis fori. & idem tenet Palarubi. in repe. rubric. §. 66. & ita seruatur & practica.

Sc-

9 ¶ Secundo fallit prædicta regula y la conclusion arriba dicha se limita y entiendo quando la muger lleuo la dote inestimada in speciebus quæ non recipiunt functionem in genere suo, como es en bienes muebles o enganados, o en otras cosas semejates porq̄ estonces si se perdierē, o consumieren sin culpa de el marido se perdera a riesgo de la muger y el marido no es obligado a pagarle la estimacion de ellas, ni se le ha de sacar esta dote de el capital y cuerpo de bienes que quedaron al tiempo que fue suelto el matrimonio, sino ouiesse bienes multiplicados durate el matrimonio (como dicho es.) Pero si la dote que la muger lleuo al matrimonio no estimada fuessen trigo vino o azeyte, o en otras cosas, quæ in pondere numero, mensura ve consistunt, aunq̄ no fuessen apreciadas de aprecio que haga cuenta no se pierden ni consumē a riesgo de la muger sino de el marido, tex. est. notabilis in. l. res in dotem. ff. de iure doti. & in. l. 21. tit. ii. par. 4. ex cuius decisione infer tur, que si al tiempo que la muger se caso dio a su marido en dote todos los bienes que tenia inestimados entre los quales auia quantidad de trigo, o ceuada, vino o azeyte. lo qual valia muy caro al tiempo que lo dio en dote a ducado forte la fanega de trigo, y a dos ducados el arroba. de el azeyte y al tiempo que fue suelto el matrimonio el trigo valia a cinco o seys reales la fanega, y el azeyte a ocho o nue ue reales, vt solet contingere. que no podra la muger pedir que su mari

do o sus herederos le paguen el trigo a ducado la fanega como valia al tiempo que ella lo truxo al matrimonio aunque el marido lo ouiesse vendido a este precio, sino que se ha de contentar con otra tanta quantidad de trigo como ella truxo al matrimonio, y lo mismo sera en las otras cosas mutuales quæ recipiunt functionē in genere suo, y por el contrario si al tiempo que la muger se caso lleuo al matrimonio las cosas dichas que consisten en peso, quanto o en medida que reciben el mismo aprouechamiento en su genero valian muy baratas al tiempo que se caso y al tiempo que fue suelto el matrimonio valian muy caras, exempli gratia, valia el trigo o quando se casaron a quatro o cinco reales y quando fue suelto el matrimonio valia a ducado la fanega, o a mas precio sera obligado el marido o sus herederos a boluello y pagarlo ala muger al precio que agora vale quando fue suelto el matrimonio, quod est bene notandum, porque esto acontece muchas vezes entre labradores y personas que no tienen curso ni practica de estos negocios sino que se casan cada uno con los bienes que tienen sin hazer aprecio alguno mas de vn inuentario de lo que se trae al matrimonio y de aquellos haze carta de dote el marido y el mismo inuentario haze el marido de los bienes que tenia quando se caso, & hoc frequenter contingit inter viduos si maritus ducit vxorem viduam, vel e contra.

G

¶ Sed

¶ Sed dubium est, si sera lo mismo al contrario quando el marido se casa q̄ tiene bienes muebles que consistē in pondere numero vel mēsurā como suelen tener los biudos q̄ se casan con mugeres moças o biudas, si trayendo al matrimonio quātidad de trigo o cebada vino o azeite haziedo inuentario de ello (vt solet fieri) suelto el matrimonio si sus herederos sacaran del monton dela hacienda otra tanta cantidad oel valor y estimacion de ello q̄ tenia quando se casarō o si se consumira a riesgo del marido como bienes suyos propios. Respondeo. q̄ sino ay bienes mejorados en el matrimonio sine dubio los perdera el marido y no sacara el ni sus herederos otra tanta quātidad, ni la estimacion de ello, ratio diuersitatis ea est, q̄ quādo la muger lleva en dote estas cosas semejātes passa el señorio de ellas en el marido sicut in alijs rebus dotalibus, y el marido esta obligado (vt supradiximus) a boluer y restituyr la dote ala muger q̄ se entiēde en aq̄llas cosas q̄ tienē funciō en su genero que buelua otra tāta quātidad, pero el marido no passa el señorio de estas cosas q̄ trae al matrimonio en la muger sino q̄ siēpre se q̄da señor de ellas como antes lo hera, & semp̄ res perit periculo domini, vt in l. pignus. C. d. pigno. acti. & l. plerūq; ff. de iure doti. cū cōcordāt. y lo segūdo por q̄ no es obligada la muger como lo es el marido a boluelle los bienes que truxo al matrimonio a su marido, nulla enim lege mulier ad id obligatur sicut obligatur maritus ad resti

tuēdū dotē vel bona paraferalia vxori. vt in iuribus superius allegatis. pero si ouiesse bienes multiplicados durante el matrimonio (como arriba diximos) ratiōe societatis quæ videtur cōtracta inter maritū & vxorē propter quā lucra facta durante matrimonio inter eos diuiduntur secundū legē fori huius regni, en tal caso sacara el marido los bienes q̄ truxo al matrimonio o la estimaciō de ellos primero q̄ se partā las ganācias como la muger saca la dote inestimada aunq̄ se ayā perdido: (vt supradiximus) aunque sacado esto no queden bienes multiplicados pues se hā de sacar primero los capitales de entrambos.

¶ Sed pulcrum dubium est, en caso que el marido o sus herederos ayā de sacar del monton y cuerpo de bienes que quedaron suelto el matrimonio los bienes que truxo al matrimonio, quæ consistunt in pondere, numero vel mensura auiedo bienes gananciales en el matrimonio (vt supradiximus,) si sacaran otra tanta cantidad como truxo al matrimonio, o la estimacion de ello. Respondeo que el marido o sus herederos sacaran el valor y estimacion de estos bienes que lleuo al matrimonio conforme al valor que tenian quando lo lleuo. argu. tex. in. l. si tibi. ff. de usufr. earum rerum quæ usu con. & in. d. l. res in dotem. ff. de iure doti. y no otros tantos en su genero como se le pagan ala muger que lleuo estas cosas semejātes al matrimonio, y las dio en dote.

ratio

ratio diuersitatis ex suprascriptis colligi potest, porque la muger quando da en dote al marido estas cosas semejātes se las da para q̄ sean suyas y v̄se de ellas y le passa el señorio de ellas lo que no es en el marido porque no da estas cosas ala muger ni le passa el señorio de ellas, y gastandolas en la compañía y matrimonio no es justo que si valian mill ducados, mill fanegas de trigo al tiempo que lo truxo al matrimonio, y tanto recibio de prouecho la compañía y perdio el marido en traello porque las pudiera vender en tanto que se le bueluan suelto el matrimonio mill fanegas de trigo en el mismo genero quæ torte no valen agora quinientos ducados auiedo el puestō mill en la compañía que valian las mill fanegas de trigo que el truxo al matrimonio y por el contrario menos seria justo que si el marido truxo al matrimonio mill fanegas de trigo o otra cosa semejante que al tiempo de el matrimonio valian a quatro o cinco reales la hanega que lleue agora otras tantas fanegas in genere suo que valen mill ducados, o mas pues no las gasto ni passo el señorio de ellas en la muger, ni la compañía recibio de prouecho mas de el valor que entonces tenia el trigo que el truxo al matrimonio, y la otra razon es porque si mas vale agora el trigo que truxo el marido de lo que valia al tiempo que lo truxo essa demasia se parte entre marido y muger por ganancia hecha en el matrimonio, y si vale menos agora de lo que valia

al tiempo que lo truxo al matrimonio aquella mejoría, y mas valor que tenia al tiempo que lo truxo de lo que agora vale lo gozaron y ganaron marido y muger y su cōpañia y con el precio y valor de ello ganaron los bienes multiplicados que agora parten y an si ninguno de ellos recibe agrauio, tertia & viua ratio huius diuersitatis est, quia & si eadem species esset in obligatione & vxor teneretur restituere viro illud frumentum vinum & oleum quod tulit ad matrimonium, maritus tamen perempta illa specie vel consumpta tenetur ad æstimationem eius, quam habebat eo tempore quo consumpta vel perempta est, non ad tantundem etiam si illa species consistat in rebus mutualibus quæ recipiunt functionē in genere suo, vt est textus expressus vbi no. dd. in. l. in re furtiua. ff. de conditio. fur. & in. l. eū qui. ff. de his qui. vt in dig. tra ddit Bart. eleganter in. l. & ex diuerso. §. si. ff. de reuendi. & in. l. stipulationes non diuidū in. 6. quæst. de verbo obli. idē Bar. & Pau. i. l. diuortio. §. obdonationes. ff. solu. mati.

¶ Pero esto se ha de entender y limitar, vt procedat prædicta lex res in dotem. ff. de iure doti in casu quo loquitur, videlicet in rebus mutuabilibus i dotē datis, pero si no fuessen dadas en dote sino que la muger las tubo y heredo de sus padres

o parientes durante el matrimonio, o alguno de sus parientes le hizo donacion de ellas y las truxo al matrimonio en tal caso sera lo mismo en la muger que diximos arriba en el marido que la muger sacara de el monton de la hacienda y cuerpo de bienes la estimacion y valor que tenian aquel trigo o cevada, vino o azeyte que truxo ¹⁵ al matrimonio la muger o otras cosas semejantes, quæ recipiunt functionem in genere suo, y no otra tanta cantidad eisdem rationibus quas diximus in marito quia cessante causa dotis non est maior ratio in vno quam in alio. Despues de sacadas las deudas hechas durate el matrimonio y sacada la dote de la muger. Tertio loco se han de sacar los bienes parafernales que la muger truxo al matrimonio o la estimacion de ellos por la forma y orden que diximos arriba en el capitulo precedente, ora aya bienes multiplicados en el matrimonio, ora no los aya porque el marido esia obligado como administrador legitimo de la muger y de sus bienes a le boluer los bienes parafernales que con ella recibio extra causa dotis, vt in l. de his. C. de dona. inter virum & vxo. immo pro eis reddendis sunt tacite obligata oia bona mariti. vt in l. fi. C. de pac. conuen. & in l. 17. tit. 11. par. 4. pero esto se entienda y limita si los tales bienes fueron entregados al marido y el los recibio y administro pero si la muger ¹⁶ los recibio y administro uendiendolos y arredundolos de por si, qd raro accidit, e tal caso no seria obligado el ma-

rido ni sus herederos a los boluer y restituir si se ouiesse consumido, vt i. l. de his. C. de dona. inter vir. & vxo. rem. & in. d. l. fi. C. de pactis conuent. vbi not. dd. & in. l. i. ff. soluto mat. vbi Alex. & soci. tenet etia Grego. in dicta. l. 17. titu. 11. par. 4. ex quo inferitur, que los contadores sacaran de el cuerpo de bienes los bienes parafernales que la muger truxo al matrimonio o la estimacion de ellos quando los recibio y administro el marido si estuuessen consumidos: pero si la muger recibio en si la administracion de los dichos bienes y los administro ella sola, en tal caso no le sacara la estimacion de ellos aunque esten consumidos como esta dicho.

Quarto loco se han de sacar de el dicho cuerpo de bienes que quedaron soluto matrimonio las arras que el marido dio a la muger al tiempo que se caso porque esto es capital y bienes propios de la muger, vt i. l. 1. & 2. tit. de las arras lib. 3. fori. & l. 52. Tauri. quæ habetur. l. 4. tit. 2. lib. 5. recopil. Lo qual se ha de entender con esta limitacion y declaracion que si el marido dio luego quando se caso las dichas arras a la muger y ella las metio y truxo al matrimonio y se gastaron durante el matrimonio entonces se ha de sacar de el cuerpo de bienes que quedaron comunes al tiempo de la muerte de el marido o la muger por capital de la muger como se le ha de sacar la dote, y bienes parafernales pero si las arras no le fueron dadas sino prometidas como se suele hazer con- ter que el marido en la carta de dote

que

que haze la muger de lo que recibe con ella le promete de dar cierta cantidad de maravedis en arras quando fuere suelto el matrimonio en tal caso no se han de sacar las arras del monton de la hacienda porque seria agrauio de la muger sacar de las ganancias ¹⁸ hechas durante el matrimonio en que ella tiene la mitad la deuda de las arras q deue el marido, sino que hecha la particion de los bienes comunes del marido y de la muger y partidas las ganancias sacado primero el capital de cada uno de la parte que cupiere al marido o a sus herederos de aquella se han de pagar a la muger las arras, o a sus herederos pues es deuda de el marido propria y no deuda comun hecha durante el matrimonio en fauor y utilidad de la copania de ambos, vt dictum est in superioribus, pero si la muger no quisiese aceptar las ganancias hechas en el matrimonio, en tal caso bien se le podrian sacar las arras y mandar los contadores que se le sacassen, y pagassen de los bienes que quedaron del marido al tiempo que murio, o fue suelto el matrimonio pues es deuda que el marido deue a la muger, y en este caso cessa el agrauio de pagar se las arras a la muger de sus propios bienes comunes y ganancias hechas durante el matrimonio. vt supra diximus.

¹⁷ Pero esto se ha de limitar con tanto que las arras no excedan de la decima parte de los bienes que el marido tenia al tiempo que se caso conforme a la ley de el suero titulo de las arras:

l. 1. lib. 3. for. l. 2. tit. 2. lib. 5. recopil. porque si le diese mas de el diezmo de sus bienes no valdria. Pero si el marido no tuuiese bienes bastantes de que poder dar las dichas arras a su muger al tiempo que se caso bien puede prometer arras a su muger de los bienes que adelante tuuere y valdran en el diezmo de los bienes que adelante tuuere y valdran en el diezmo de los bienes que adquiriere adelante. vt in l. 2. tit. 2. lib. 3. fori. quas leges ita limitat & declarat ibi Montal. in glo. & Roder. Xua. in lectura super. l. 1. eiusdem tituli in. 2. quæ stio. versic. circa hanc partem, de lo qual se infiere que si el marido prometiere cierta cantidad de arras a su muger de los bienes que al presente tiene o a delante tuuere como se suele poner comunmente en las scripturas de arras que prometen los maridos a sus mugeres quando se casan valdran las arras aunque no quapan en el diezmo de los bienes del marido que tenia al tiempo que se caso si al tiempo que fue suelto el matrimonio tenia bienes adquiridos durante el matrimonio gananciales o hereditarios, o en otra qualquiera manera que el diezmo de ellos monte y vala tanto como las dichas arras que prometio y valdran y las llevara enteramente la muger o sus herederos, qd est bene notandum quia coiter tenetur qd arræ promissæ a marito vxori non valent vltra decimam partem bonorum mariti quæ possidebat tempore matrimo-

nij contracti. Sed quid si maritus promissit arras ultra decimam cum iuramento an valebit talis promissio? & videtur quod valeat cum talis prohibitio legis tendat in fauorem mariti, ideo poterit ei renunciare cum iuramento vt sentit Bart. in l. si quis pro eo. ff. de fideius. quem sequitur communiter. dd. ibi & in athen. sacramenta puberum. C. si aduersus vend. idem expresse firmat Palat. Rub. in repeti. rub. §. 24. incipi. & circa illud num. 4. fol. 14. segura, Dida. Perez quos refert. Ant. de Padilla in authc. res quæ. C. comuni. delega. nu. 29. Mencha de success. cre. §. 26. numc. 43. Anton. Gom. 2. Thoca. de rest. mino. nu. 26. & i. l. 50. Tau. nu. 13. & in l. 69. nu. 4. & sic est tenendum licet nonnulli. dd. contrarium sentiant.

¶ Item se ha de limitar y entender la conclusion arr. La dicha que el marido puede hazer y prometer el diezmo de sus bienes en arras a su muger, o alguna heredad o tierra que vala el diezmo de sus bienes contanto que primero se saquen de los bienes que tenia, y poseya al tiempo que prometio o dio las dichas arras las deudas que estonces denia. Nam bona dicuntur deducto ære alieno. l. subsignatum. ff. de uerbo. sig. & l. mulier. bona. ff. de iure doti. & ita in expressio tenet Rode. Xua. & mon

tal. in dicta. l. i. titu. *delas arras.* lib. 3. for. & Anto. Gom. in. l. 50. Tauri.

¶ Item se ha de limitar, saluo si la muger a quien se dieron estas arras ouiesse passado a segundas bodas, y se ouiesse casado segunda vez que estonces no se le han de aplicar las arras en propiedad sino quo ad vltum fructum. y la propiedad se a de a propriar y adiuuicar a los hijos de el primero matrimonio. vt in. l. femina. C. de lecun. nup. vbi not. dd. & Anton. Gom. in. l. 16. de Toro. Sed quid si tempore quo maritus arras promissit tenia muchos bienes, en la dezima de los quales cabian las arras que prometio a su muger pero desde a pocos dias se los quitaron y sacaron de su poder porque todos o la mayor parte de ellos eran ajenos si valdran las dichas arras en todo o hasta en la cantidad que caben en el diezmo de los bienes que le quedaron que eran verdadera mente suyos. Respondeo, quod Rode. Xua. in dict. l. i. titu. *delas arras.* & Ant. Gom. in. l. 51. de Toro dicunt. *Que si el marido poseya aquellos bienes por suyos con buena fee al tiempo que prometio las arras a su muger, que valen las arras que cupieron en el diezmo de ellos al tiempo que las prometio aunque despues parezcan ser suyos los dichos bienes, lo qual quere fundar, in. l. bonorum appellatio. 49. ff. de uerbo. sign. quod*

mih

mih durum videtur & contra intentionem prædictarum legum in d. l. i. tit. *delas arras.* & in l. subsignatum. de uerbo. sig. *porque si es verdad que de el patrimonio de el marido se han de sacar primero las deudas que deue y lo que tiene ageno, y lo restante se entiende que son sus bienes y de aquellos y no mas, puede dar el diezmo en arras no se compadece que valan las arras de todos los bienes suyos y ajenos que tenia al tiempo que las prometio porque los poseseyesse por suyos con buena fee si in ueritate eran ajenos, & videtur hæc conclusio contra casum expressum & quæ ibi not. dd. in l. i. §. si hæres percepto fundo. ff. ad Trebel. vbi habetur quod si hæres iussus sit hæreditatem restituere alteri retento, sibi fundo qui quartam faciebat, si postea sibi euincatur vel speratur euinci posse, propter pignus vel hypothecam ipsius fundi quem testator obligauerat, æstimari de*

& pendebit a futuro euentu, quantam quantitatem potuit dare nomine arrarum, qua ratione & alijs supradictis teneo pro constanti, que si el marido prometio a su muger cierta cantidad de arras teniendo consideracion a los bienes que estonces tenia y poseya bona fide, por suyos. si despues pareciesse que no eran suyos como si uiniesse algun hermano suyo, que era tenido por muerto que hera heredero primero llamado a los dichos bienes, y a el le quedassen tan pocos que no pudiesse dar tanta cantidad de arras como dio o prometio a su muger, que no valdrían las arras mas que en el diezmo de lo que verdaderamente eran sus bienes y hacienda, & hoc ratio sua det, & est consonum voluntati contrahentium & voluntati legum disponentium ne maritus ultra decimam bonorum suorum possit dare vel promittere nomine arrarum uxori suæ, nec obstat illa lex bonorum appellatione. ff. de uerbo. signi. quia illa intelligitur ciuilitè ad alios effectus puta si caueretur lege municipali vel statuto ne quis possit habere offitia publica nisi si habeat mille in bonis, tunc enim cum illam quantitatem possideat quis bona fide etiam si opponatur quod non iustis titulis illa bona possideat admittetur ad offitia, quia sufficit illa

G 4 possi

possidere bona fide, nam ex possessione praesumitur dominium quando de eo tractatur incidere, ut habetur in l. quidam in suo. ff. de conditio. institu. & ibi per Barto. & in l. si priusquam. ff. de openo. nunti. in fin. & in l. sicuti. §. sed si quaeratur. ff. si serui. vendi. sed si agatur principaliter de dominio vel de bonis alicuius illud vere & plene probari debet & ille textus in dicta. l. bonorum appellatione procedit rebus sic stantibus, sed si postea illa bona euincantur non dicetur vir habuisse tantum in bonis, & haec est vera mens & intentio illius tex. & re vera non contradicit decisioni in dicta. l. sub signatum. ff. de verbo. sign. 27 & in dicta. l. mulier bona. ff. de iure doti.

¶ Vterius quaero. Si el marido no tenia bienes libres sino de mayorazgo o sujetos a restitucion y promeio arras a su muger en que cantidad ual dran. Respondeo, que se estimara lo que podra valer el usufructu y a prouechamiento de aquellos bienes, y en que se podria vender y apreciar a quel dubio euentu por el tiempo dela vida del poseedor, vt in l. cum Titio. & l. si usufructus legatus. ff. ad legem falci. y de aquello podra dar las arras, & hoc expresse tenet Pala. Rub. in repe. rub. in. §. 25. incipien. & procedit ista fol. 14. col. 3.

¶ Incidenter quaero de alia no-

tabili quaestione quae frequenter versatur in iudicijs & iudicio meo non est bene explicata per dd. nostros quae talis est. *El marido prometio en arras a su muger cierta cantidad que dice q es el diezmo de sus bienes, suelto el matrimonio la muger pide sus arras que le sueron prometidas por su marido sus herederos dicen que no le pudo dar ni prometer tanta cantidad de arras porque no cabian en el diezmo de los bienes q estonces tenia, la muger replica que si tenia bienes en cantidad que cabian en el diezmo de los bienes que estonces tenia, qual delas partes sera obligado a probar o la muger que cabian en el diezmo, o los herederos del marido que no tenia bienes, hanc quaestionem tractat latissimo sermone Rode. Xua. in lectura legis primae tit. delas arras, in. 2. quaest. v. bi resolutiue tenet post legem disputationem, quod mulieri incumbat onus probandi valore patrimonij mariti alias siue cum ber si non probauerit & eum sequitur velut in transitu Anton. Gom. in l. 50. de Toro. nihil allegans praeter eum, sed vereor ne dicta opinio vera sit, nam si bene considerentur rationes & iura allegata per Roder. Xua. pro contraria parte ipsa confundunt opinionem suam, ait enim ipse & verum est quod glo. in l. si vero. §. i. ff. qui satis da. cogant. in verbo dubitet quam sequitur ibi Bar. Pau. Alberi. & Angel.*

ge. tenent quod paupertas nec diuitiae nunquam praesumuntur, sed qui fundatur in diuitijs vel paupertate debet illam qualitatem probare vt obtineat, & hoc probatur expressius in tex. cui congruum responsum dari non potest in l. cum de lege falcidia. ff. de probat. Cuius verba sunt. cum de lege falcidia quaeritur haeredis probatio est locum habere legem falcidiam qui dum probare non potest merito condemnabitur. ergo casum ubi allegas paupertatem id est haereditatem non sufficere ad omnia legata integra soluenda debet probare alias succubet nec obstat quod legatarij dicant haereditatem esse locupletem, & sufficere ad omnia legata integra soluenda, & sic videntur se fundare in diuitijs idcirco eas probare tenentur, quia legatarij fundatam habent actionem & intentionem suam, per solum testamentum ubi legata sunt eis facta, nec aliud habent necesse probare nec diuitias defuncti nec haereditatem locupletem nec sufficientem ad omnia legata per soluenda, sed haeres qui dicit non sufficere probare debet vt ibi statuitur quod cuideti ratione fundatur, nam cum legatarij habeant intentionem & actionem fundatam ex solo testamento absque probatione diuitia-

rum vel facultatum haereditatis (vt supra diximus) haeres qui excepit asserens non teneri ad integra legata soluenda quia haereditas non sufficit salua ratione legis falcidiae probare debet cum exceptio sua fundetur in paupertate vel inopia haereditatis, postquam autem ipse probauerit inopiam & legem falcidiam habere locum, tunc si legatarij replicent sufficientem esse haereditatem ad omnia legata per soluenda probare debent suam replicationem non ante. vt in l. i. exceptionibus. & l. ab ea parte. ff. de prob. quae ponunt hanc practicam sic in proposito nostro mulier cum petit arras a marito sibi promissas fundatam habet intentionem suam ex sola promissione a marito instrumento earum ostenso. Si haeres viri dicat non sufficere patrimonium viri salua ratione decimae ad soluendas integras arras illud probare debent cum paupertas vel inopia mariti vel insufficietia patrimonij eius sit causa intentionis vel exceptionis. vt in allegata. l. cum de lege falcidia. ff. de probatio. & l. ab ea parte. ff. de proba. nec enim vxor fundatur in diuitijs mariti sed maritus vel eius haeres in paupertate si vero haeres probareat paupertatem vel inopiam maritalem quae arrarum promissionem excluderent, tunc vxor

allegare, & probare teneretur sufficiens habuisse patrimonium maritum ad integras arras soluendas, salua ratione decimæ. id est quod sint intra decimam patrimonij. hæc est intentio dictæ legis cum de lege falcidia & legis exceptionibus, & l. ab ea. ff. de p. bati. quibus responderi non potest pro contraria parte, & ita ipse idem Roder. Xua. rez sentit in loco supra citato. licet postea: (& non recte iudicio meo) diuerterit a dicta opinione: asserens quod mulier fundatur in diuitijs petens arras a marito promissas, & ideo probare tenetur non excedere decimam patrimonij. quod indubitanter verum non puto, immo falsum euidenter apparet, non enim est maior ratio in legatarijs petentibus integra legata hæredes excipiente non sufficere hæreditatem ad integra legata soluenda, salua ratione legis falcidia: quod prædicta lege deciditur contra hæredem excipientem & non probantem, quam in vxore petente integras arras hæredes mariti excipiente non sufficere patrimonium mariti defuncti, ad integras arras soluendas salua ratione decimæ item si prædicta opinio Roder. Xua. esset vera sequeretur quod si mulier peteret arras sibi promissas a marito, & ostenderet instrumentum pro-

missionis, si maritus nichil opponeret nec exciperet, quod nihilominus ipsa succumberet si non probaret mariti patrimonium sufficere ad integras arras soluendas & quod non excederet decimam patrimonij eius, quod esset falsum nam marito non excipiente de excessu arrarum, iudex non debet opponere vel supplere dictam exceptionem, (cum sit facti) idcirco ipso marito non excipiente vel eius hæredibus condemnari debent, ex quibus infertur quod vxor petens dictas arras non fundatur in diuitijs, marito non excipiente de paupertate, ut ait Roder. sed maritus in paupertate: idcirco onere probationis suæ exceptionis grauat, & ipso non probante succumbet quod verissimum puto, & hoc idem sentit dominus Couarrub. varia. res. cap. 6. num. 7. in fine. vbi suspectam sibi videri dictam opinionem Roderi. Xua. rez assuecit. *Y así se concluye en este artículo que si los herederos del marido no probaren que no tenían bienes bastantes al tiempo que prometio las arras al tiempo que las pide la muger que cupiesen en el diezmo de sus bienes que le sacaran y pagaran los contadores partidores sus arras enteramente a la muger o a sus herederos,* reprobata opinione Roder. Xua. de qua miror cum ipse retorqueat dictam legem

legem. cum de lege. contra eos qui contrariam sententiam tenebant, dicentes, quod mulier tenetur probare non excedere decimam, quantitas arrarum quæ promissa est, & dicit contra eos esse calum inebitabilem dictam. l. cum de lege falcidia, & quod ei congrue responderi non potest, & verum dicit nam opinio glo. in dicta. l. si vero. §. 1. ff. qui satis da. cogant, quod allegans paupertatem vel diuitias cum sit causa suæ intentionis tenetur id probare, est communis & eam tenent omnes teste Alberi. ibi. ratio autem quare Roder. Xua. hoc tenuerit contra illam glo. & contra tex. in. d. l. cum de lege falcidia, ea videtur fuisse quia ipse contrarium sæpe consuluit ut ipse asserit. immo quod mulier tenetur probare promissionem arrarum fuisse intra decimam patrimonij mariti. ideo ab istis consilijs priuatis est cauendum, quia raro veritas in eis deprehenditur.

Item quaero, de alia contingibili quaestione quæ pendet a superioris quid iuris erit, *Si el marido al tiempo que se caso con su muger la doto en mucho mas que monta el diezmo de sus bienes sin recibir con ella en dote otra cosa alguna como lo suelen hazer algunos hombres ricos que casan con alguna muger noble de mas calidad que no ellos maxime si son viejos*

y biudos y la muger es dozelia de qualidad, ut habetur in. l. si voluntate vbi glo. C. de dotis. promi. Respondeo, que aunque exceda del diezmo de los bienes del marido y aldra la dote porque en la dote queda el marido o el extraño a la muger no ay tasa de iure communi. ut in. l. nulla lege. C. de iure do. aunque en la dote que el padre da o promete a la hija por la ley del Reyno este tasa da y moderada, pero en el marido, o otra persona estraña que quisiere dotar a la muger no ay tasa, etiam de iure regio, aunque la aya en las arras que es cosa diferente de la dote, pero la mayor dubda es ya que vala la dote aunque exceda del diezmo de los bienes del marido quando el marido dota a su muger si vala la dote, quia censetur donatio facta inter maritum & vxorem, quæ prohibita est de iure, nec valeat etiam inter sponfos, si conferatur in tempus contracti matrimonij: quia confertur in tempus prohibitum, ut in. l. 1. & l. quod sponse. C. de donatio. ante nupti. & licet nonnulli. dd. teneant non valere Bar. tamen in. l. si diuortio. ff. de verbor. obli. tenet quod talis donatio & promissio dotis facta a marito ipsi mulieri valet prædicto. causa quia est donatio remuneratoria in præmiu nobilitatis vxoris quæ donatio inter virum & vxorem non est prohibita, si est remuneratoria

raroria, vt in l. quod autem. §. si vir. ff. de donat. inter virum & vxorem. & cum Barto. tranſeunt Imola. Rafa. Cuma. & Alexā. & 32 Iaffo. qui plures alios refert. & Bar. dicit ita ſeruari in vfu, quod experientia demonſtrat, ita vt abſque dubio videatur prædicta oppinio Bar. *Y anſi ſe concluye que valdrá la dote que el marido diere o prometiére a ſu muger quando ſe la dio o prometio por las cauſas dichas an mo donandi aunque exceda en qualquier cantidad del diezmo de ſus bienes, y que los contadores le ſacaran ala muger la dicha dote.*

¶ Item quæritur. *ſi la muger biuda que caſa ſegunda vez podrá lleuar arras del ſigundo matrimonio, & videtur q̄ non poſſit arras lucrari, nam arræ cõmuniter dantur virginibus in præmium virginitatis ſuæ, & ita cõmuniter ſolet appeni in ſcripturis, ſeu in ſtrumentis dotalibus. vbi arræ dantur: vel promittuntur a marito, vt in honorem virginitatis ſponſæ ſuæ & conſanguineo iũcius promittunt tot aoreos, aut certam pecuniam ſpõſæ nomine arrarum, quã reddent ſimul cum dote recepta tempore ſoluti matrimonij, & ſic videtur qđ vidua quæ ſecundo nubit non poſſit arras habere a ſecundo marito, itẽ hoc videtur probari ex l. 3. tit. de las arras. lib. 3. fori cuius verba ſunt. Quando el que caſare*

diere arras ala manceba con quiẽ caſa, que en el lenguaje de aquel tiempo era lo miſmo que dezir quando el que caſare diere arras ala donzella, o ala moça con quien caſare, de doſe collige que las arras ſe an de dar a donzella y no a biuda. Pero lo contrario ſe debe tener y que las arras las ganatã bien la muger biuda que caſa ſegunda vez ſi ſu marido ſe las diere o prometiére como la donzella. nam arræ nõ debentur de iure, ſed ex pacto vel contractu inito cum marito, ſi enim ſponſus non dedit vel promiſit arras, nullo iure debetur, ſed ſi ſponſus promiſit virgini vel viduæ cum ex contractu, vel pacto debeantur nulla ratio eſt quare viduæ non debeantur: cũ maritus ei dare voluit, nec iniure reperiat prohibutum, quod vidua non ſit capax arrarum a marito promiſarum. item pro hac opinione eſt tex. expreſſus quod vidua poſſit lucrari arras in l. 1. tit. de las arras in fi. lib. 3. fori cuius verba ſunt. e ſi la muger o biere ſijos de dos maridos o demas caũo de los ſijos hereden las arras q̄ dio ſu padre. de guiſa que los hijos de un padre no partan en las arras que dio el padre de los otros. Ecce ergo vbi probatur ex hac lege quod vidua poteſt habere arras, tam ex primo quam ex ſecundo matrimonio & ad legem tertiam, quæ ſequitur de la manceba o donzella. quæ idem ſunt. Reſponde-

tur

tur ſicquia a communiter accidentibus dari ſolent arræ virginibus, non viduis. ſed ſi maritus aut ſpõſus dederit viduæ nullo iure prohibetur eas recipere, & ita communiter practicatur.

33 ¶ Sed quid erit d iocalibus quæ vulgo joyas appellantur, *las que da el marido ala muger eſtando deſpoſados ſi ſera lo miſmo que en las arras que las ganara la muger biuda ſiendo deſpoſada ſegunda vez con otro marido como las gana la donzella deſpoſada la mitad auiendo la beſado ſu eſpoſo. y la otra mitad auiendo tenido copula con ella conforme a la ley 52. de Toro. l. 4. tit. 2. li. 5. reco. nã hoc caſu eſt maior ratio dubitandi q̄ in arris, cum non dentur hæc dona ex promiſſione, ſicut arræ. ſed debentur ex lege quando maritus ſpõſus hæc dona mittit ſponſæ, antequam traducat eam in domum ſuam, vt in dicta lege Tauri & l. cum in te. C. de donatio. ante nupt. Reſpõdeo qđ idẽ iuris eſt de iſtis donis, vel iocalibus, quæ ſponſus mittit ſponſæ ſuæ, ſiue virginem deſponſauerit ſiue viduã, quia eadem eſt ratio in vtroq̄ caſu, y aſſi digo q̄ las ganara la biuda como la donzella eſtas joyas conforme ala diſtincio de la ley de Toro por q̄ ſi el eſpoſo ſe las quiere dar y donar a ſu eſpoſa, aũq̄ ſea biuda no ay cauſa ni raxon q̄ ſe lo impida, ala biuda ni tal prohibicio ſe halla en derecho, y lo ſigũdo por q̄ la ley. 52. de Toro habla generalmente en qualquier eſpoſa ſin diſtincio q̄ ſea donzella o biuda ait e*

nim prædicta lex. 52. Tauri qualquier eſpoſa &c. & ſic qñ lex nõ diſtinguit neq̄ nos diſtinguere debemus, vt i. l. de prætio. ff. de public. in ré act. & ita fuit iudicatum his diebus in hoc regali granatenſi auditorio. Quod quidem iudicium & iuſtum & veriſſimum puto.

34 ¶ Sed quid ſi vxor feſellit virũ i dote, porque al tiempo q̄ caſo la muger prometio al marido e dote cierta quãtidad de maravedis. En bienes apreciados q̄ no valian la quãtidad q̄ le prometio, o el marido recibio engaño en la dote en otra qualquier manera, ſi ſera obligado a pagarle las arras q̄ le prometio enteramente, o podra uſar de excepcio o retencio de ellas, cõtra los herederos de la muger q̄ le pidela dote haſta en la quãtidad q̄ recibio el engaño. Reſpõdeo, q̄ podra el marido tener excepcion de las arras que prometio a ſu muger haſta en la quãtidad que fue engañado en la dote. tex. eſt notabilis qui bene pbat prædictã cõcluſionẽ in l. pollicitatione. C. de donati. ante nupt. vbi hoc notant doctores poſt glo. & ad hoc eã allegat Roderic. Xuarez in lectura legis. i. ti. de las arras li. 3. fori & dicit multocies hoc practicaſſe p dictã legem iũcta ſua glo. idcirco m̄eti tenendum eſt quia ſæpe contingit.

35 ¶ Item quæritur, *ſi las joyas q̄ el eſpoſo embio a ſu eſpoſa eſtãdo deſpoſados ualã mas que las arras que le prometio pero durante el matrimonio la muger las ha gaſtado, y conſumido con el uſo de ellas ſi podra deſpues ſuelto*

suelto el matrimonio eligir las arras ³⁶ y dexar las joyas. & videtur quod non possit hoc facere, cū in hoc fraudentur, hæredes mariti faciendū talem electionem arrarū, relictis rebus donatis a sponso, quas ipsa consumpsit: sed cōtrarium verius esse puto. immo que la muger y sus herederos podran elegir las arras y dexar las joyas conforme alo dispuesto por la ley. 52. de Toro. l. 4. tit. 2. lib. 5. recopila. nec videtur in hoc fraudare maritū nec eius hæredes, quia suo iure vitur, vt in regula iuris nullus ³⁷ videtur. ff. de regul. iur. & in. l. factum suum. §. non videntur. ff. eo. tit. pero en este caso sera obligada la muger o sus herederos a boluer las joyas tales y tan buenas como las recibio o pagar el interese y menos cabo q̄ tienen, quia non videtur, redditares quæ debet restitui vel reddi si deterio rata reddatur. vt in. l. 3. §. si redditā. ff. cōmod. vbi no. dd. post glo. Bar. & alij in. l. elegāter. §. nō solū. ff. de dolo & i. l. et ff. de solu. late p. dy. i. l. huiusmodi. §. ædes. ff. de leg. i. & Cin. in. l. exhibitionis. C. ad exhib. latissime per bar. in. l. Iulianus. §. i. ff. de verbo. obligatio.

¶ Quinto loco se lehan de sacar a la muger las joyas q̄ le dio su marido ³⁸ estando desposados sino ubo arras en el dicho matrimonio como no las suele auer cōiter maxime iter psonas humiles & tenuiores, que no suelen dar arras a sus mugeres sino embiar les algunas joyas o donas quādo estā

desposados pero auiedo arras y joyas no lo puede llevar todo la muger sino que ha de escoger ella o sus herederos qual mas quisiere, o las arras, o las joyas q̄ le dio a su marido estando desposados, vt in. l. 52. de Toro. pero ha se de aduertir q̄ tā poco puede llevar la muger todas las joyas q̄ le dio su marido estando desposados aūq̄ no le ayā dado ni prometido arras por q̄ solamēte le puede dar la octaua parte de la dote q̄ le dio y truxo a su poder la muger, vt in. l. regia de las cortes de Madrid de el año de treynta y quatro ca. 101. quæ hētur. l. i. tit. 2. li. 5. reco.

¶ Sed hic incidenter quæritur, quādo gana la muger las joyas que su marido le dio estando desposados, para q̄ se ayā de sacar ala muger en la particion. Sup hoc magna est cōtentio inter doctores, quidā enī æstimauerūt q̄ prædicta dona quæ vulgariter vocantur joyas lucretur ea sponsa per copulam sponsi, secūdū distinctionē legis. 52. de Toro dū tñ. dederit prædicta dona sponsus antequam. eā cognouerit. sed si ea dona dedit post consumatum matrimoniu q̄ ea non lucretur & ita te. Castillo in. l. 52. de Toro, sed Anto. Go. ibi tenet cōtrariū qd̄ verius puto rationibus per eū aductis, qd̄ probatur ex generalitate illius legis in quātū dicit, pero si qualquier de ellos muriere despues de consumido el matrimonio q̄ la muger gane todo lo q̄ seyendo desposados le obiere el esposo dado. qd̄ probatur in his verbis gane todo lo que el

espo

esposo le obiere dado. Non enim amittit nomen sponsæ donec vxor ducatur ad domum viri, etiam si cognita sit a sponso, vt in. l. cum inte. C. de donatio. ante nupt. vbi notant. dd.

¶ His autē deductis quæ supradiximus sexto loco, se ha de sacar el capital y bienes q̄ el marido truxo al matrimonio, ora los truxesse al tiempo que se caso, ora los ouiesse heredado o adquirido por donacinn o en otra qualquiera manera semejāte alas dichas la qual se entiende auendo bienes mejorados y ganāciales durāte el matrimonio quia primo debēt deduci capitalia vtriusq̄; sotij, quā censeātur esse lucra. vt in. l. Mutius. ff. pro socio. & l. 4. §. si ære. ff. de pecul. lo qual se entiēde aūq̄ estē gastados y cōsumidos o por caso obiefen perecido o muerto los ganados o animales q̄ truxo al matrimonio, auiedo ³⁹ bienes mejorados se ha de sacar de ellos de cōsuetudine huius Regni ita te. & fundat Pala. Rub. in re. rub. de donat. inter vir. & vxor. §. 66. nu. 3. fo. 45. & Rod. Xua rez in. l. 5. tit. de las arras lib. 3. fo. pero sino ouiesse bienes mejorados en el matrimonio el marido no tiene que sacar de el cuerpo de bienes los q̄ el truxo sino q̄ si gasto o cōsumio su capital lo ha de perder por q̄ la muger no es obligada a pagar al marido su capital cuius hæc est ratio, por q̄ ella no lo recibe ni administra el capital del marido, como el marido q̄ recibe la dote y bienes parafernales de la muger por lo qual es obligado a se los boluer y restituir como esta dicho in præceden

tibus, pero auiedo bienes mejorados hanse de sacar ambos caudales de la muger y del marido y la resta se ha de diuidir y partir entre el marido y la muger y sus herederos como bienes ganados durāte el matrimonio y por q̄ arriba estā tocadas algunas dudas y q̄stiones q̄ puedē ocurrir en este particular como se ha de sacar de el cuerpo de bienes el capital de la muger y sus bienes parafernales lo mismo. se puede tener aqui por repetido en el capital y bienes del marido q̄ truxo al matrimonio, quādo ay bienes ganāciales por q̄ de otra manera no puedē sacar el marido su capital ni la muger esta obligada a se lo pagar como esta dicho.

¶ Finaliter deductis debitis, & capitalibus vtriusq̄; partis, lo que restare se ha de partir en dos partes y guales entre el marido y la muger y sus herederos como bienes mejorados pero por q̄ sobre esto suele auer algunas dudas eisoccurrere & iuridica respōsione satisfacere necesse est.

- 1 **A**N ap̄reium factū inter cohæredes viri vel vxoris de bonis hereditarijs faciat præiudicium vel emptionē intermaritū & vxorē, vt ad eū vel eā pertineat periculū vel deterioratio eorum.
- 2 Si maritus simul cū vxore venderunt aliquā rē propriam ipsius vxoris an maritus tenetur vxori ad restitutionem præcij quod p̄cessit ex re vendita.
- 3 Mulier non amittit ius quod habet contra maritū ad recuperandū præcium rei sue vendite de consensu eius a marito licet præiudicet sibi quoad emptorem ipsius rei vendita de cōsensu vxoris.
- 4 Si maritus est pauper mulier tenetur se alimētare ex bonis parafernalsibus a marito veditis nec præcij eorum tenetur maritus redere si consumptum est in alimentis vxoris.
- 5 Bonis parafernalsibus a marito venditis potest vxor abemptore qui ea comparauit sine cōsensu eius petere.
- 6 Si maritus vendidit rem vxoris sine consensu eius

- eius minore precio quam valebat an poterit mulier totū precū & valorē a marito exigere vel ab heredibus eius tēpore partitionis.
- 7 Non compensatur culpa commissā in vno casu quo bona vxoris maritus male vendidit cū diligētia & bona administratiōe in alia refacta in qua maritus multum lucratus est.
- 8 Si maritus vendidit rem vxoris minoris quā valeat sine consensu eius & precium consuersum sit in vtilitatem vtriusq; illud deducatur de bonis communibus quod vtro plus valebat cōsequatur vxor ex bonis proprijs ipsius mariti.
- 9 Si maritus vendidit rem vxoris citra voluntatem eius an teneatur vxori ad verum valorē rei & ad partem fructuum quos habitura esset si res sua non esset vendita sine voluntate eius.
- 10 Si maritus in ludo amiserit aliquid pecuniā an vxor poterit tantū ex bonis lucratis sumere.
- 11 Si socius aduehat permare merces communes quæ non solebant aduehi permare & perierint tenentur de interitu earum.
- 12 Si maritus fide iussit pro aliquo & soluit nec potuit ab eo recuperare quod soluit quia erat pauper an vxor poterit tantūdem ex bonis communibus super lucris deducere.
- 13 Si maritus fide iussit & soluit pro alio qui soluitus erat in illo cōtractu vel cōductiōe pro qua fide iussit quia postea bona socij casu vel subito amissa sunt propter quod non potuit ab eo pecuniā recuperare quā pro cōsoluit vxor tenetur hoc dānū participare nō solo maritus ex bonis acquisitis i matrimonio.
- 14 Si maritus vendit vel locauit aliquam rem minori precio quam valeret volens gratificari amico vel cognato suo an vxor poterit tantūdem e medio sumere ex bonis constante matrimonio questis.
- 15 Si maritus vendidit fructus prædiorum ante tēpus minore precio quā valebant ut ex eis solueret debitum proprium ad quod vxor nō tenebatur an dānū teneatur satisfacere vxori ex bonis communibus.
- 16 Si constante matrimonio maritus emit officium tabernatū vel aliud quod ex beneficio p̄i ipsius soluta certa pecunia acquiritur quod multo plus valeret tēpore soluti matrimonij an vxor habebit partem eius ratione lucrorū matrimonio factorum.
- 17 An vxor quæ acceptauit lucra possit postea multis debitis a marito factis apparentibus renunciare lucris ut ex oneretur debitis quæ ex parte agnoscere tenebatur.
- 18 Si cōsanguinei viri donauerint eius sponsæ vel vxori aliquas res an iudicabuntur lucra vel acquirantur marito vel vxori.
- 19 Datum vxori a cōsanguineis viri ipsius cōtemplatiōe ipsi datum censendum est & ipse maritus precipuum habebit in diuina

- sione bonorum communium. & quid in casu dubij quando non constat cuius contemplatiōe donatum est ibidem.
- 20 Si maritus acquisiuit vsum fructum aliquorum bonorum constante matrimonio absq; proprietate an erit communis vsum fructus mariti & vxoris an solius mariti.
- 21 Statuta inter socios regulariter habent locum inter maritum & vxorem.
- 22 Cum vsum fructus solus absq; proprietate acquiratur filio familias non acquiratur vsum fructus patri.
- 23 In quibus casibus pater non habet vsum fructum in bonis filij.
- 24 Si princeps dēnet aliquam rem filio & suis de scēdētib; an pater habeat vsum fructum eius.

DE LVCRIIS ACQUISITIS constante matrimonio. Cap. VIII.

Primo quæro. Si la muger o el marido durante el matrimonio heredarā a sus padres o parientes y en la herencia les cupieron algunos ganados omulas, o otros animales apreciados y estos se han muerto, o consumido o deteriorado si sacaran los herederos dela muger o deel marido cuyos fueron la estimacion y avalor deellos o los perdiera. vel ex cōtrario si los ganados se han mejorado y crecido y valen agora mucho mas y lo mismo en algunas rayzes como oliuar o vīna q se aprecien poco por q no estauā criadas y despues conel tiempo se hā criado y mejorado uale agora mucho mas si cupirā los herederos deel marido o dela muger con dar la estimacion en q fueron apreciados al tiempo q los dieron en particiō y los truxo al matrimonio. Sed quia de hoc latius tractauimus in superioribus maxime in illa quæstione, quomodo deducatur bona dotalia inestimata, vel bona parafernalia vxoris, vel bona hereditaria mariti, quæ adduxit ad matrimonium, ideo ad

ad ibi dicta me remitto, vno tñ ad addito, que no se ha de tener consideracion aq estos bienes hereditarios q el marido o la muger truxeron al matrimonio dela herencia de sus padres ayan seydo apreciados o no al tiempo que los truxo al matrimonio en la particiō q de ellos se hizo cō los coherederos, por q aq l aprecio no hizo uenta ni perjuyzio a otro tercero, sino solamente a los coherederos entre quiē se hizo la particiō y aprecio, vt in. l. i. §. cum dicitur. ff. si cū plusquam per legē falcidiā. & in. l. seruos. ff. fami. hercis. ybi not. dd.

Secundo quæro, si el marido y la muger juntamente vendieron algunos bienes dela muger parafernales casa o vīna, o otros bienes muebles o rayzes, si podran los herederos de la muger pedir al marido que le den el precio en que fue vendida. Respōdeo, q se ha de distinguir si estos bienes fuerō vendidos para pagar alguna deuda dela muger contrayda antes q se cassase coneste marido en tal caso no se le ha de sacar el precio pues aq l fue para ella y se conuertio en su prouecho, recte enim respōdebitur ei si velit præcium deducere, quod petis intrus habes, cum iam ipsa receperit precium quod in rem suam versum erat, nam si maritus de suis bonis prædictum debitum vxoris soluisset, ad quod non tenebatur: actione pro socio, vel negociorū gestorū posset ab vxore recuperare, vt in. l. soluēdo & l. si pecunia. ff. de nego. gestis

ibi. secundo quæro. hanc quæstione? late disputat Jop. quæ de iuram. con. firma. l. p. c. i. n. 14. et quid si vxor con. fileat partem pro in. cōtractu recepi. Valasus. consultatio. 33. n. 8.

& i. l. omne æs alienū. ff. p. sotiō. pero sino se cōuertio en prouecho dela muger el precio en q se vendieron sus bienes hereditarios aunq el marido o biese alimentado deello ala muger a lo qual no se ha de tener consideraciō porq el marido es obligado de iure a dar alimentos ala muger. l. si cū doct. §. sin aut in seuisimo. ff. solu. matri. & l. 61. de Toro. & hētur. l. 9. tit. 3. lib. 5. recopila. en tal caso sine dubio se le ha de sacara la muger o a sus herederos el precio en que fuerō vendidos sus bienes parafernales o hereditarios aya bienes gananciales enel matrimonio o no los aya pues el marido aunq no aya bienes gananciales esta obligado a boluer y restituyr ala muger los bienes parafernales que de ella recibio, vt in. l. de his. C. de dona. inter vi. & vxo. & in. l. si. C. de pactis conuentis, & Latius diximus supra in quæstione ad quā in supra proxima nos remissimus, y no obstaría dezir que la muger se prejudica en vender ella misma con su marido estos bienes parafernales o auer dado consentimiento a ello porque esse perjuyzio: solamente obrara para q no pueda pedir al comprador ni al marido la cosa q le fue uēdida pero no para que por esso pierda el precio que se cōuertio en prouecho deel marido y no de ella, videtur enim illū cōsensū prestuisse mulier, vt maritus succurreret necessitatibus suis ex prætio reuēditæ, nō tñ, vt amittat & ipsam rē & præciū eius, nō enim cōsensit vtrūq; vt maritus rem vende

ret, non vt etiã prærium recipe-
ret sibi, & inuis suos cõuerteret
ad quod nouus cõsensu deside-
ratur, & donatio esset quæ pro-
hibita est de iure inter maritũ
& vxorẽ, vt in allegata. l. de his.
C. de donatio inter vir & vxor.

4 Hoc tamen limitari debet, Si
el marido fuesse tan pobre que no tu-
uiesse bienes con que dar alimentos a
su muger y ella tuuiesse bienes de que a-
limentarse, que en tal caso no auien-
do bienes mejorados durante el ma-
trimonio no seria el marido obligado
a pagar a la muger el precio de sus
bienes parafrinales que le ouiesse ven-
dido para alimentalla, ni ella lo po-
dria sacar en la particion, eadem ra-
tione. superius traddita quia
uersum est in utilitatẽ eius in ea
re ad quam maritus nõ teneba-
tur cũ esset pauper. vt tenet Bar.
& Alex. & cõs scribentes in. l. si
cũ dotem. §. si autẽ in seuisimo
ff. soluti. matri. de quo late per
Castellum in. l. 61. Tauri in glo.
in verbo, *estir*, qui multa super
hoc articulo scripsit.

5 Pero si el marido ouiesse vendido
estos bienes parafrinales de la muger
sin voluntad ni consentimiento suyo
en tal caso la muger podria sacar del
comprador sus bienes cum non a-
miserit dominiũ, idem quod
nostrum est sine facto nostro a
nobis auelli non potest, vt in re-
gula iuris id quod nostrum est.
Pero si no quisiesse pedir al comprador
en tal caso podria sacar el precio en q̄
fueron vendidos sus bienes del mon-

ton dela hazienda, quia prius de-
bet capitale mariti vel vxoris de
du ci de medio quam diuisio lu-
cri fiat (vt supradiximus)

¶ Pero pongamos que el marido ven-
dio algunos bienes parafrinales de la
muger sin su voluntad (como esta di-
cho) en menos precio de lo que valian
si podria pedir la muger que se saque
de el mōton dela hazienda todo el va-
lor que sus bienes valian quando se
los vendio el marido valen oy si a
crescido el valor de los dichos bienes.
ista quæstio est dubitabilis &
cõtingibilis idcirco eã longa &
matura consideratione explica-
ri oportet, in qua distinguen-
dum puto, o ay bienes multiplica-
dos durante el matrimonio, o no los
ay. Si no los ay y la muger o sus here-
deros renuncian las ganancias, pla-
num est, que tiene derecho contra el
marido o contra sus herederos que le
buelua y restituya sus bienes parafrin-
ales quæ sine facto suo alienata
sunt, vt in allegata. l. si. C. d. pact.
cõuen & in. l. de his. C. de dona.
inter vir. & vxor. & ipso nõ resti-
tuente ipsam rẽ, peruenietur ad
verã estimationẽ & valorẽ eius,
iuxta. l. qui restituere. ff. de re iud.
di. Pero auiedo bienes gananciales
y acceptando la muger las ganancias
hic hæ sitatur, videtur enim ini-
quũ mulierẽ veitũ pretiũ rei suæ
quã maritus vedit, exigere vel
recuperare velle, d̄ bonis mariti
cũ ex precio quod maritus inue-
nire potuit ex illa re, facta sit ma-
gis locupletior, ex dimidia lucro
ra qua

quæ facta sunt cum illa pecunia
quam forte valeat res sua si non
esset vendita. Pero no embargãte es-
to, in puncto iuris se deue tener lo con-
trario, porque si algunas ganãcias se
an hecho con este dinero que se hizo de
los bienes vendidos de la muger, tam-
bien lleva el marido su parte. I lo se-
gundo, porque pudo auerse hecho las
ganancias que ay con otros dineros y
diligencias q̄ el marido y muger ouies-
sen hecho en otros contratos y auerse
perdido este dinero de los bienes que se
vendieron de la muger por culpa del
marido, porque, nõ deletur nec cõ-
pẽsatur culpa commissã in vna
re vel negociatione cum diligẽ-
tia & lucro factõ in alia re vel
negocio. vt in. l. nõ ob eam rem
& l. & ideo. ff. pro socio. pero aqui
se puede dudar, si auiedo vendido
el marido de los bienes parafrinales
de la muger sin su voluntad y ella pi-
diessẽ el valor verdadero de sus bie-
nes, y no se contentasse cõ solo el valor
en q̄ fuerõ vendidos, o la misma cosa
vendida, quia sine facto suo vendi-
ta est, si se sacara de lo multiplicado
este verdadero valor q̄ valian sus
bienes de la muger, o lo pagara el mari-
do de su parte q̄ a el le cupiere de su mi-
tad de ganãcias, & putẽ in tali spe-
cie sub distinguendũ, q̄ quanto al
precio en q̄ se vendierõ los bienes de la
muger, y se metio y conuirtio en utili-
dad y prouecho de la hazienda comun
del marido y muger, q̄ este se saque del
mōton y cuerpo de bienes, pues esta in-
cluso en la misma hazienda y es deuda
q̄ se deue a la muger cõtrayda duran-

te el matrimonio, for lo qual se a de pa-
gar de por medio de los bienes cõmunes
multiplicados cõforme a la. l. del fue-
ro tit. 20. lib. 3. for. l. 14. y ala. l. 60
de Toro quæ habetur. l. 9. tit. 9.
lib. 5. recop. Pero quãto al mas va-
lor q̄ teniã los dichos bienes de la mu-
ger, a q̄llo pues no se cõuirtio en utili-
dad de la hazienda comun de marido y
muger, sino q̄ el marido lo perdio por
su culpa y es deuda suya, a q̄llo se saca-
ra y lo pagara el marido de sus propios
bienes y de la parte q̄ le cupiere de sus
ganancias como deuda propria suya,
vt in. l. sed nec æs alienũ. ff. pro-
prio. & l. cũ duobus. §. d̄ ana. eod.
tit. & est tex. magis exprẽss. in. l.
incerti. C. fami. hercil. in fi. ibi. e
iusdẽ q̄; rei cãteris præstandã in
demnitatẽ, y no de los bienes commu-
nes y multiplicados, por q̄ seria pagar
lo q̄ se deue a la muger de sus propios
bienes si se pagasse esta deuda del mō-
ton y cuerpo de bienes multiplicados
en q̄ ella tiene parte, como se toca arri-
ba en la questio que trata si el marido
se caso segũda vez y quisiere pagarla
dote de la primera muger de los bienes
ganados en el segũdo matrimonio dõ-
de resoluiamos q̄ primero se a de hazer
particio cõ la muger segũda y entrega
lle su mitad de multiplicado, y despues
paga el marido de su parte esta deuda
rationibus ibi alsignatis in qui-
bus fundatur ista cõclusio & in.
l. sed nec æs alienũ. ff. pro so. &
quæ ibi, notãt. DD. & in. dict. l.
incerti. C. fami. hercil.

¶ Nunc incidẽter quæro de no-
tabili quæst. circa prædicta, si la

muger cuyos bienes parafernales, o hereditarios el marido le ouiese vendido contra su voluntad no solamente pidiese el valor y estimacion dello que oy valian sus bienes enajenados, pero pidiese tambien la mitad de los frutos que ouiera rentado aquella heredad: o razi que el marido le vendio diziendo que sino la ouiera vendido el marido que ella gozara de la mitad de los frutos de ella como de todo lo demas multiplicado durante el matrimonio mayormente siendo suya propria no del marido la cosa que le vendio, an admittenda sit talis petitio & videtur quod sit admittenda, y que el marido sea obligado a todos los daños e intereses que ala muger se le ayen seguido por auerle enajenado sus bienes hereditarios contra su voluntad, sicut socius tenetur ex facto culpabili commissio in societate, vt i. l. cū duobus. §. venit & in. §. dāna. ff. p. socio. per q̄ como esta dicho el marido no le puede vender ala muger sus propios bienes parafernales contra su voluntad antes esta obligado a se los boluer y restituyr & qui tenetur aliquid facere, vel non facere, tenetur ad interesse si contrafecit. l. 2. §. itē si in facto & l. in illa stipulatione per te non fieri, & l. vbi aut non apparet. §. si id qd̄: vbi. dd. ff. de verb. obli. sed sic ē qd̄ maritus tenetur non vedere nec alienare bona parafernalia vt in dicta. l. fi. C. de pact. conuen. ergo si contrafecerit tenetur ad omne

damnum & interesse, in quo continentur fructus quos ex ipsa recepisset: si maritus non alienasset, quod expresse probatur in. d. l. incerti in fine. C. fami her. cil. vbi statuitur q̄ socius vel cohæres qui rem cōmunem sumpsit vel vedit, tenetur socio vel coheredi indemnitate præstare: quod verbum generale est, & comprehendit omnē damnum tā rei principalis quā fructuū, & expresse probatur prædicta conclusio in. l. item veniunt. §. si mili modo & . §. ceterū. ff. de peti. hære. vbi specialiter de fructibus statuitur contra eum qui rem alienam vendidit, vt eos restituere teneatur, sed hoc existimo limitādum, nisi maritus probasset q̄ ex præcio redacto ex tali venditione, plus vel tantum commodum receperit mulier, quantum faciat pars fructuum, quæ sibi attingeret ex dicto fundo suo vendito, quia maritus illa pecunia aliam negotiationē iniuit, vel aliud prædium cōparauit ex quibus plus vtilitatis recepit mulier, quam reciperet ex suo prædio vel fundo vendito, quia tunc nullum interesse vel damnum potest prætere mulier ex tali venditione.

¶ Tertio principaliter quæritur Si el marido perdio al juego alguna cantidad de maravedis de los bienes cōmunes mejorados durāte el matrimonio

monio

monio si la muger terna derecho para sacar otroe tantos de los bienes multiplicados como el marido perdio al juego. Istam quæstionē tangit glo. Montal. in. l. i. titu. 3. lib. 3. fori vbi concludit que el marido, ha de contar en su parte lo que perdio al juego, o la muger sacara otra tanta cantidad de los bienes multiplicados, qd̄ verum puto per leges, & rationes per eū allegatas licet. 3. Roder. Xua. ibidem tentauit tenere contrariam sententiā, hac ratione ductus, quod maritus potuit lucrari in ludo & ita se exposuit ad lucrum sicut ad perdendum, ex lucro q̄z posset habere mulier partem suam, sed hæc ratio fragilis est cui facile responderi poterit, primo quod in ludo communiter & frequentius id consueti facere perdunt, vt experientia demonstrat. secūdo quod ludere in tanta quantitate est delictum & prohibitum iure cōmuni & regio, & in delictis nulla est societas nec cōmunio lucrorum vel amissorū vt in. l. i. §. plane, ibi nec enim vlla societas est maleficiorum. ff. de tute. & ratio distrahen. & in. l. nec prætermittendum. ff. pro socio, quod si maritus aliquid lucratus sit in ludo poterit sibi retinere, cum non teneatur partem facere vxori de iniustis lucris. vt in dicta. l. nec prætermittendum. ff. pro socio ideo verior rem esse cenleo sententiā glo

sa montalui supra relatam, & pro ea mihi videtur calus expressus in. l. cum duobus. §. damna in fi. ff. pro socio. vbi habetur qd̄ si socius ad vehat merces communes in nauis & perierint navigatione quod si tales merces non solerent in nauis aduehi, solus socius sentiet damnum qui eas supposuit periculo navigationis, non autem alter socius, si ergo socius non tenetur ad damnum contingens in navigatione si merces communes naufragio perierint, si tales merces non consueuerunt in nauis aduehi, cū nauigatio sit licita & forte fiat minore sumptu, quam si portarentur per terram, quāto magis non tenebitur socius si alter socius pecuniam ludo perdidit, cū sit delictū & dolus vel lata culpa, quæ præponderat culpæ leui quæ fuit in aduehendo merces in nauis, maxime quod verisimilia pericula sunt in ludo ad perdendum pecuniam quā sint in nauis ad merces transferendas. ideo socius non potest esse sine culpa licet dolus ab eſset in ludo, & socius tenetur prestare culpam commissam in societate. vt in. l. cum duobus. §. venit autem in hoc iudicio. & in. §. damna. ff. pro socio.

¶ Quarto quæritur. Si el marido hizo alguna fiaca y despues pago por el principal del qual no pudo cobrar porque era pobre o porque se absento

H 3 huy morquechus. de diu bonor. lib. 2. c. 13. ex 12. cub seqq.

por la dicha deuda si la muger podrá sacar de el monton y cuerpo de bienes mejorados otro tanto como el marido sacó y pago por la fiança que hizo, o si se sacara de por medio de los bienes mejorados de tal manera que la muger pague o pierda su parte, & videatur dicendum, quod maritus solus hoc damnum sentire debeat & de suo soluere prædictum debitum, non autem vxor, cum fide iubere vel intercedere pro alieno debito sit quædam donatio, cum nullo iure ad id teneretur maritus: (donari, enim videtur quod nullo iure cogente cõceditur:) & in sotio & omni administratore alienarum rerum maxime in marito de rebus communibus prohibita sit donatio, & quælibet alienatio in fraudem vxoris vt tenet Bal. consi. 103. & est decisum per. l. 4. titu. 4. lib. 5. ordi. quæ habetur l. 5. titu. 2. lib. 5. recopila. nemo enim ex socijs plus parte sua potest alienare. vt in. l. nemo ex socijs. ff. pro socio. & licet debita contracta ratione societatis, societate manente ab vno ex socijs alter socius agnoscere teneatur, & solui de communi debeant, vt in. l. omne æs alienum. ff. pro socio. tamen illud intelligendum est quando ex quæstu societatis proueniunt, non ex causa vel negocio proprio ipsius socij vt in. l. sed nec æs alienum. & l. socium qui in eo. §. si. ff. pro so-

cio, nec poterit socius imputari alteri sotio damnum, quod ipse sua cõlpa sensit, vt in regula iuris damnum quod quis de reg. iuris. in. 6. & istam conclusionem his & multis alijs rationibus tenet Rode. Xuares. in l. 1. tit. 3. li. 3. fori. quod vxor non teneatur participare damnum quod marito obuenerit ex fide iurione sua quod verum puto, y ansi se deue tener que la muger no sea obligada a este daño que succedio por la fiança de el marido, & ita sentit Pala. Ru. in rep. rub. §. 66. in fi. quod ego crederem limitandum. saluo si el marido juntamente con otro tomarõ alguna renta creyendo ganar en ella y se fiaron el uno al otro porque no se la dieran sin fianças como se haze en las rentas reales y de la yglesia que en tal caso si vino a pagar por el compañero y aquel perdio su hazienda a caso siendo abonado al tiempo que tomaron la renta, y por esta causa no pudo cobrar de ello que pago como su fiador deue se comunicar el daño entre el marido y la muger pues se hizo en prouecho de la compania aunq succediesse en al en aquel caso, vt in. l. cõ duobus. §. dāna. ff. pro socio. maiormente que la fiança fue reciproca hecha por el uno y por el otro en fauor de entrambos, quo casu nemo eorum grauatur. vt in. l. de fideicõmisso. C. de transactioni. & in. l. si pater puellæ. C. de inof. testa.

Item quæro, si el marido queriendo donar o gratificar a alguno de sus

pa

parientes le vendiesse o arrendasse alguna casa, o viña, o otra cosa de los bienes communes de ambos en muy baxo precio mucho menos de lo que valia, si podrá sacar la mitad la muger de aquella perdida o donacion que el marido hizo de los bienes y parte perteneciente al marido o otro tanto como valia aq̃llo que dono e hizo de gracia el marido en aquella cosa que vendio tomando otro tanto para si de los bienes communes como podia valer a aquella gracia y donacion velada que el marido hizo a su pariente. Respondeo, que si el marido vendio o arrendo y dio errenta su casa o viña a alguno de sus parientes en baxo precio mucho menos de lo que valia sino lo hizo por defraudar ala muger de su mitad o por gratificar o donar el mas valor a su pariente que no lo podrá sacar ni pedir otro tanto la muger, quia licitum est contrahētibus intra dimidiã iusti precij iniucẽ se decipere, dũ modo dolus non interueniat. l. 2. & quæ ibi not. dd. C. de rescin. vèdi. Pero si el marido vendio o alquilo barato a su pariente su casa o viña por gratificalle y hazerle donacion podrá la muger y sus herederos sacar otro tanto como se podia estimar aq̃lla gracia, o lo que mas valia a q̃lla casa de los bienes communes como si hiziera donaciõ expresa de ello, quia illa dicitur donatio velata licet sub titulo venditionis, vel locationis facta sit, vt tenet expresse Bar. in simili quæstione in. l. ambiciosa. ff. de de-

cre. ab ordi. fac. in. i. col. num. 1. quem communiter sequuntur ibi. DD. idem te. Cy. Bal. & Aret. in. l. 1. C. de pac. & idem Bald. in. l. si vnquã. C. de reuo. donat. & est tex. expressus in. l. si vir vxori. ff. de donat. inter vir: & vxorem.

Sed quid ex contrario. Si el marido compro o arrendo alguna cosa o los fructos de ella muy caro en mas de lo que valian por gozar de ello y de los fructos luego porque le esperassen largo tiempo por el precio de ello para hazer dineros luego para pagar alguna deuda que el hizo de alguna fiança o donacion que hizo o dineros que auia tomado prestados para jugar y los auia perdido, o otras deudas semejates a que no estaua obligada la muger ni sus bienes, o vendio adelantados los fructos de su heredado la lana de sus ganados en mucho menos de lo que valian o el trigo antes del tiempo de la cosecha de ello por tomar el dinero adelantado para pagar alguna de las dichas deudas a que la muger no estaua obligada a pagar o contribuir en ellas con su mitad como dicho es. Respondeo, que en tal caso toda la perdida que en esto ouiere, se ha de sacar para la muger de los bienes communes o le pagara el marido o sus herederos la mitad de su parte, Quia omne damnum, quod fecit socius in bonis communibus factu culpabili, alterius tenetur prestare sotio. vt in. l. incerti iuris. C. fami. hercis. & l. sed nec æs

H 4 &

& l. cum duobus. §. damna. ff. p. focio. & ibi not. DD. & glo. Mō tal. in simili quæst. in. l. i. tit. 3. li. 3. fori. Y lo mismo sería si el marido tomase alguna cantidad de dineros a censo para pagar alguna deuda suya o hecha durante el matrimonio q̄ procediese de juego o fiança o otra cosa semejante, que en tal caso el marido de su parte sera obligado a encargarse de aquel censo y pagarlo de sus bienes, y los redditos corridos, y si para pagarlos tributos corridos ouiere tomado o pagados de los bienes cōmunes multiplicados sacara otro tanto de ellos la muger o sus herederos, o le pagara la mitad el marido de sus propios bienes, y parte de multiplicado, eisdē rationibus & iure de quibus supra.

¶ Quinto quæro. Si durante el matrimonio marido y muger compraron algun officio de escrivania, o regimie to y suelto el matrimonio la muger o sus herederos piden la mitad de este officio, o de la estimacion del porque vale oy mucho mas que quando se cōpro, el marido dice que aquel officio tiene por merced de el Rey, y que la muger no es capaz de el ni lo puede usar, y q̄ no es obligado a dar mas de la mitad de el precio que costo, quid iuris sit in tali casu dubitatur. Respondeo, que el marido sera obligado a dar a la muger o a sus herederos la mitad de la estimacion que vale oy este officio suelto el matrimonio y no basta darle la mitad de el precio que costo, vt tradidit late Couarrub. varia. reso. capi. 19. lib. 3. vbi late hanc

quaestione disputat & resoluit, ideo ad ibi dicta me remitto.

¶ Sexto quæro. Si despues q̄ la muger ouiesse aceptado las ganancias hechas durante el matrimonio comēçada a hazer la particion pareciessen tantas deudas hechas por el marido durante el matrimonio que consumiessen todo lo mejorado y mōtasse mucho mas si podria antes de ser acalada la particion dezir que renunciava a las ganancias y no quiere ser obligada a la mitad de las deudas hechas durante el matrimonio, y si se admittira y aurá lugar la dicha renunciacion para que no sea obligada a pagar la mitad de las dichas deudas como la obliga la ley de el suero y de Toro arriba allegadas aceptando las ganancias? quo casu videtur dicendum, qd̄ non pro sit mulieri talis renūtiatio, cum per acceptationem lucrōrū manferit obligata ad debita contracta durate matrimonio, vt in l. sicut ab initio. C. de acti. & obliga. & idē videmus in hæreditate, qui per acceptationē hæreditatis, videtur quasi cōtrahe re cū creditoribus hæreditarijs desoluedo eis debita per defunctū, & oīa legata, nisi vtatur beneficio inuentarij. vt in l. si. C. de iure deli. & in sti. de obliga. quæ ex quasi cōtrac. naf. per totū. & in l. pro hæreditarijs. C. de hæred. actio. Pero sin embargo de esto parece q̄ se deve tener lo contrario en este caso. por q̄ aūq̄ la muger sea obligada a pagar la mitad de las deudas quando quisiere llevar la mitad de las ganancias

nācitas a q̄llo secundū intētionem legis, se entiende quando las accepto y lleuo con efecto por q̄ primero se han de sacar las deudas hechas en la compañía q̄ ninguno de los cōpañeros pueda llevar parte de las ganancias por q̄ no ay ganancias hasta ser sacadas primero del capital las deudas, vt in. l. omne æs alienum. ff. pro socio. & l. Mutius. eo. tit. pero quando no las lleuasse ni quisiesse per q̄ no las ubo en tal caso aūq̄ primero ouiesse aceptado las ganancias tacita o expresamente no sería obligada a pagar la mitad de las deudas pues no lleva ganancias algunas q̄ es la causa que la ley le obliga a la mitad de las deudas, iure societatis vel aētionē pro socio, & sic cessante causa cessabit effectus. vt in l. ex facto. ff. de vulga. & pupi. cū concordan. & in cap. cum cessante de appella. y no obstaria auer aceptado primero las ganancias porque la misma palabra y fuerza del uocablo quiere dezir q̄ acepta las ganancias si las ouiere, vt in. l. sthicus qui meus erit. ff. delega. 1. y no auendolas no es uisto aceptar las perdidas y deudas q̄ ouiere hechas durante el matrimonio, nec obstant iura superius adducta pro contraria parte, nam illa loquuntur in hærede, qui tenetur per additionem ex quasi contractu omnibus creditoribus, & legatarijs, in vxore autem non inuenitur cautū quod videatur quasi contrahere cum creditoribus, per acceptationem lucrōrū immo videtur diuersa ratio in

17
18
19
20
21
22
23
24
25
26
27
28
29
30
31
32
33
34
35
36
37
38
39
40
41
42
43
44
45
46
47
48
49
50
51
52
53
54
55
56
57
58
59
60
61
62
63
64
65
66
67
68
69
70
71
72
73
74
75
76
77
78
79
80
81
82
83
84
85
86
87
88
89
90
91
92
93
94
95
96
97
98
99
100

100

hærede, quam in vxōre, nam cū hæreditas sit quid vniuersum, in quo continentur debita & credita, ad eūdo hæres hæreditatem videtur acceptasse tam debita quam credita quæ in hæreditate sunt. vxor vero acceptado lucra non acceptat hæreditatem vniuersā mariti, quia hæres non est, sed tantum lucra, quod est quid diuersum & particulare, & acceptando lucra simpliciter videtur sub cōditione acceptasse si lucra sunt. vt dicta. l. Sthicus qui meus erit. ff. delegat. 1. & l. si seruus legatus. §. g. quinq; dele. 1. Nūc videamus de alia quæstione admodū necessariā ad expeditionem huius tractatus in hoc articulo. si los parientes del marido al tiempo q̄ se caso dieron a su muger o esposa algunas joyas o vestidos o dineros con que lo comprasse, o otra cosa semejante, o por el contrario los herederos o parientes de la muger lo diessem al marido como si le compraßen una mula o cauallo, o vestidos, o le diessem dineros para comprar con par de mulas o bueyas o otra cosa semejante si esto se juzgara por bienes mejorados, o propios de la muger o de el marido a quien se dieron, o quien de ellos lo sacara del monton, y cuerpo de bienes por capital suyo proprio. Respondeo, que no ay que tractar si se partiran por bienes mejorados, porque conforme a la ley de el suero. lib. 3. tit. 3. ley. 1. l. 3. titu. 9. lib. 5. recopila. Todo lo que se adquiere por donacion hecha al marido o a la muger duran-

*re el matrimonio es proprio de aquel
a quien se haze la donacion quanto a
la propiedad de la cosa y solamente
son comunes los frutos de aquella
cosa donada pero la propiedad dee-
lla es propria de aquel a quien se hizo
la donacion. Secundum quod vi-
debatur dicendum, quod res do-
nata esset propria eius cui dona-
tio facta est, & sic fiat vxoris, il-
lud quod sibi donatum est a cō-
sanguineis viri, & mariti illud qđ
sibi donatum fuit a consan-
guineis vxoris, sed in casu pro-
posito, *se ha de tener lo contrario ma-
mo, que lo que se da ala muger por los
parientes del marido por contempla-
cion de el marido, o por el contrario lo
que se da al marido por los parien-
tes de la muger por su contemplacion
de ella, o por hazerla mas bien casa-
da y querida de su marido que no se
adquiera a aquel a quien se da sino a
la persona por cuya contemplacion
se dio y aquella lo a de sacar precipuo
para si como su capital, datum e-
nim alicui, contemplatione al-
terius, illi videtur datum, cuius
contemplatione donatur. hanc
doctrinam docuit Barto. in ex-
presso in l. sed si plures. §. in ar-
rogato. per tex. ibi. ff. de vulga.
& pupil. substit. quem sequitur
Imola & Alexan. ibi & commu-
niter omnes & Pala. Rub. in re
pet. rub. §. 43. & §. 44. qui late
disputavit hunc articulum. v-
num tamen est advertendum,
& ita intelligunt. DD. supra ci-**

44 *In. 49 vbi
relatos por barahc
sin a dñico. iwan.
te. lib. 2. prac. 99.
170.*

19

tati. quod prædicta conclusio
procedit in casu dubij, quando
non constat cuius contempla-
tione consanguinei viri dona-
runt, vxori eius, vel consangu-
inei vxoris donauerint marito
eius, in dubio enim præsumitur
quod consanguinei viri donan-
do vxori eius, quod contempla-
tione mariti donauerint, vel ex
contrario si consanguinei vxor-
es donauerint marito eius, sed
si constaret quod dicti consan-
guinei mariti voluerunt dona-
re vxori, & quod illi acquirat-
ur, vel ex contrario, sine dubio
illi quæritur cui donans voluit
quæsitum esse, & pro hac con-
cordia & limitatione est textus
expressus qui ita debet intelligi
*in l. si mater vestra. C. de dona-
tio. ante nupti. cuius verba sunt
si mater vestra filia suæ sponso
vel marito prædia sine vlla repe-
tendi lege donavit & eum inua-
cuam induxit possessionem nu-
ptijs diuortio solutis perfecta
non dissoluitur donatio, & ita
est ibi casus, qđ donatio facta al-
teri coniugū per cōsanguineos
alterius coniugis perfecta est, &
statim valet & tenet, nec repu-
tatur facta inter virū & vxorē &
p consequens est ius sibi quæsi-
tū, vnde res sibi donata efficitur
sua, & illā trāsfert ad suos hære-
des per illum textum quem ad
hoc allegat Bald. in consil. 215.
inci*

incipit. facta super quibus. 4. par-
te consiliorum. idē probat tex.
in l. si consentiente. C. cod. titu.
de donatio ante nupti. vbi pro-
batur quod si sponsus donavit
sponsæ, mancipia matris spon-
sæ consentiente erunt propria
ipsius sponsæ, & illa transmittit
ad suos hæredes, & ad hoc alle-
gat dictam legem Angel. in l. pe-
nul. §. seruis. ff. solu. matri. & in l.
vt liberis. C. de colla. que refert
& sequitur Ludo. Roma. & Iass.
ibidem te. Sali. & in l. si inter vi-
rum. C. de donat. inter virum &
vxorem. & Fulgosus. in dicta. l.
sed si plures. §. in arrogato. ff. de
vulga. & pupi. idem te Pala. Ru.
in repe. rub. §. 44. & in §. 45. &
refert alios plures idem tenen-
tes secundum distinctionem
prædictam, que quando consta que
los parientes de la muger que hazen
donacion al marido quieran que se ad-
quiera lo que se dona al marido sera
de el marido y no de la muger y por el
contrario, pero en dubda se entiende
que se haze por contemplacion la do-
nacion que hazen los parientes del ma-
rido ala muger q se adquiere al ma-
rido, y no ala muger y por el contra-
rio y ansi se deve tener, quod est
menti tenendum quia quoti-
die contingit.

20

¶ *Vteterius quæro, si el marido ad-
quirio el usufructu de algunos bie-
nes como si se murio la primera mu-
ger, y el se caso segunda vez, y tuuies-
se algun hijo del primero matrimonio*

*por lo qual temiendolo en su patria po-
testad antes que el hijo sea casado ad-
quirio para si el usufructu. El padre
antes que casase con la muger segunda
pero gozo de los frutos despues de ca-
sado con la muger, o si le ouiesse hecho
alguna donacion al hijo algun parti-
te suyo de parte de su madre antes, o
despues que el padre casase segunda-
vez por lo qual sera para el la proprie-
dad. Pero el usufructo sera del padre
vt in l. cū oportet. C. de bo. quæ
lib. & l. 13. tit. 6. par. 6, en tal caso es
la duda si la muger llevara la mitad
de este usufructo, o frutos q adquirio
el marido durante el matrimonio, &
videtur quod nullam partem ha-
beat mulier in usufructu, nā cū
maritus nihil aliud habeat in p-
prietate, quam illud ius usufru-
ctus, illud ius non debet cōmu-
nicare, cū vxore sua, nam inten-
tio legis fori hæc est vt proprie-
tas bonorum acquiritorū duran-
te matrimonio sit illius coniugis
cui data vel acquisita sunt,
fructus autem sint communes
inter maritum & vxorē, in præ-
dicto vero casu si maritus cōmu-
nicaret vxori illud ius usufru-
ctus cōicaret proprietatē illius
iuris, & nihil sibi proficeret pro-
prietas illius iuris. ad hoc vt in-
tegram eam habeat. Secundum
intentionem prædictæ legis fo-
ri. Secundo quia prædicta ac-
quisitio fuit facta ante secun-
dum matrimonium contra-
ctum. Et sic non constante
secun*

secundo matrimonio 3. quia inter socios non comunicatur lucra ab vno eorum facta, si non ex quaestu vel contractu eorum proueniunt, vt in .l. coiri cum sequen. ff. pro socio. Sed cum hac acquisitio per legem fiat, nō per diligentiam nec contractū mariti, videtur quod eius vxor sociā, partem in usufructu habere non debeat, cum statuta inter socios videantur hodie statuta inter maritum & vxorem, ex tāte prædicta lege fori quæ hoc statuit super lucris factis durante matrimonio, vt tenet Bal. in .l. nulla lege. C. de iur. dot. & in .l. cum oportet. C. de bon. quælib. quod etiam tenet & lato sermone fundat glo. in .l. 1. titu. 3. lib. 3. fori in glo. super verbo *por medio* & Palaci. Rub. in repe. rub. §. 62. & 63. quarta ratio est quia quā filio familias non acquiritur proprietates alicuius rei sed solū usufructus in tali casu non acquiritur usufructus patri, sed solum filio vt tenet glo. notabilis quā cum uniter sequuntur doctores in *authen. idē est*. C. de bo. quælib. cum ergo hoc ius sit in patre vt non acquiratur ei aliquid, cū filio relinquatur usufructus, eadem ratione videtur non acquiri vxori aliquid ex usufructu, quā marito solū acquiratur usufructus. & hoc tenet Montal. in .l. 2. tit. 3. lib. 3. fori. quod in casibus

21

22 vbi pater non habet vsum fructum in bonis filij in illis similiter non habet vxor partem vsum fructus in bonis mariti. *Pero non obstante lo arriba dicho de iure se deue tener lo contrario immo, que aunque el derecho del usufructu este en la persona del marido, y en el no tenga parte la muger, pero en la commodidad de los frutos lleuara la muger su parte.* Et ita sentit Ioan. fa. in .§. si cui institui. delegat. & expressius Palat. Rub. in repeti. rub. §. 62. incip. vnde lucra habitata nu. 11. cum duobus sequen. & in .§. 65. in fi. vbi dicit ita seruari in practica, idem etiā tenet Roderi. Xua. in quaest. notabili vtrū in bonis maioratus pater habeat vsum fructum quā scripsit post repetitionem legis post rem iudicatam. ff. de reiudi. & pro hac parte vltra allegata per eos videtur tex. expressus si bene cōsideretur in .l. si vsum fructus. & in .l. cum in fundo. ff. de iur. dot. & in .l. dotis fructus. §. si vsum fructus. ff. eo. tit. de iur. dot. in ratione. sua cuius verba sūt si usufructus in dotem datus sit videamus vtrum fructus reddendi sint nec ne, & Celsus lib. 10. digestorum ait interesse quid actum, sit & nisi appareat aliud actum putare se ius ipsum in dotem esse nō etiam fructus qui percipiuntur ecce ergo vbi in casu dubij quādo vxor dedit in dotem mari-

to

to suo usufructus quem habebat in aliquo fundo videtur. dedisse in dotem ius usufructus, quem habebat non etiam fructus quod percipiuntur ex usufructu & ideo maritus reddere tenetur vxori vel eius hæredi ipsū ius usufructus nō etiam fructus quos percepit ex usufructu quia illi non fuerunt dati in dotem, ergo aliud est ius usufructus, & aliud fructus usufructus, ex quo sequitur quod mortua vxore cuius nomine aliquis dedit vsum fructum alicuius fundi in dotem non finietur usufructus sed maritus habebit ius usufructus, tēporæ vitæ suæ, commoditatem autem fructuum soluto matrimonio habebit vxor vel eius hæres, mortuo autem marito usufructus consolidabitur cum proprietate, & ad dominū proprietatis redibit vt probat ille tex. notabilis, similiter in filio si ei legatur usufructus alicuius fundi filius habebit ius usufructus, in persona sua pro temporæ vitæ suæ, pater autem habebit commoditatem usufructus in vita sua quia aliud ē ius usufructus, aliud fructus vel commoditas usufructus. *Yansi se concluye, ex ratione dictarum legum, que si el marido se le adquire el usufructo de los bienes del hijo que terna el en su persona el derecho de el usufructo pero la commodidad de los frutos que*

es quid diuersum la partira con la muger como los frutos de qualesquier bienes que ouiere adquirido durante el matrimonio y no obstaria dezir q̄ este usufructu en los bienes de el hijo nolo adquisio durante el segūdo matrimonio sino luego como murio la primera muger antes que casasse con la segunda, y que por esto no tiene parte de estos frutos la muger segunda, porque esto aura lugar quanto a los frutos de aquel usufructo de los bienes del hijo que gozo el padre antes que se velle con la segunda muger pero despues que se casoy vello con la segunda muger ella a de lleuar su parte de aq̄llos frutos miētra durare el matrimonio entre ellos pues son cosa diuersa del usufructu y derecho del como los gozara si el padre truxera a este segūdo matrimonio alguna heredad o vna o se la ouieran donado durante el primero matrimonio per que la propiedad se le quedara al marido pero los frutos que despues cogierō seran comunes como lo son todos los frutos de los bienes de qualquiera de ellos que truxessen al matrimonio por su capital aunque los ouessen adquirido durante el matrimonio, vt in prædictis legibus fori. 1. & 2. tit. 3. li. 3. supra allegatis, quæ habētur. l. 2. 3. & 4. ti. 9. li. 5. recopila.

23 Sed incidenter videndum est, an semper habeat pater vsum fructum in bonis aduentijs filij, vt inde sciamus quā habebit vxor dimidiā comoditatis fructuum, vt supradiximus, in quo glo. supra

pra

pra allegata in authen. idem est C. de bonis quæ libe. numeravit casus in quibus non acquiritur ususfructus patri, sed solū filio, quos ibi vide vbi. DD. aliquos casus videntur addere, ad ibi dicta me remitto quia non pertinent ad præsentis tractatus propositum, sed dubitari potest, si el hijo tuuiesse algunos bienes subiectos a restitucion de que solamente tuuiesse el aprouechamiento de los frutos y despues de su vida ouiesse de venir a otro como son bienes de mayorazgo, o qualesquier otros bienes vinculados y subietos a restitucion, si el padre gozara del usufructu dellos, y el hijo solamente de la propiedad nuda y sin pro uecho. Certe quæstio est notabilis & contingibilis, de qua late scripsit Rode. Xua. in dicta quæstione quam super hoc articulo facit superius allegata quæ scripsit post repetitione legis post re iudicatam. vbi post longa disputationem concludit, que si el mayorazgo fue hecho por donacion o merced de el rey, o de el principe, por q̄ son bienes quasi castrenses que no se adquiere el usufructo al padre, de dō se sigue q̄ la muger no lleuara parte dellos, y lo mismo sera de los bienes que el hijo gana en la guerra, porque de estos no tiene el usufructo el padre por ser castrenses, per ea quæ tradūt gl. & DD. in. d. authen. idem est. C. de bonis quæ lib. & in. l. cum multa. & l. cum oportet. §. exceptis eo. tit. Pero muerto el hijo a qui se hizo la do-

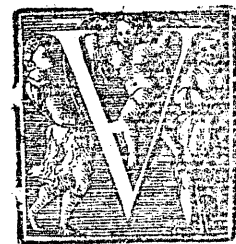
24 nacion por el rey si fue por *via de mayorazgo* lo mismo que se estatuye en el primero a quien fue dada aquella cosa sera en sus hijos y descendientes y sucesores que se reputara quasi castrenses, pues todos los sucesores se entiende que lo reciben de mano del rey, como lo recibio el primero. vt in. l. vnū ex familia. §. si de falcidia. ff. de legat. 2. licet ipse Rode. Xuar. multū dubitauerit de hoc casu, nec fundetur in hac ratione sed alijs inclinauit se in hāc partem. Pero si no los dio el rey por *via de mayorazgo*, sino simpliciter para el hijo y sus herederos, y que lo pudiesse vender y enagenar quando quisiesse, en este caso concluye que en su persona del primero a quien se hizo la donacion seran bienes quasi castrenses de que el padre no lleuara el usufructo, pero en todos los otros sucesores no serā bienes quasi castrenses, en los quales y en todos los otros bienes de mayorazgo y subietos a restitucion, el padre terna la comidad del usufructo per. l. fin. C. de usufructu, y an si lo tiene y concluye Roderi Xua. vbi supra. & Pala. Rub. in repeti. rub. §. 62. de la qual terna la muger la mitad, & ita in expresse tenet Pala. Rub. in dicto. §. 62. nume. 11. & ante eos idem tenuit & sensit Iacob. de Bel. & Bald. in. l. cum oportet in fin. C. de bonis quæ lib. & a. 30. in summa eod. titu. loquētes in simili videlicet in usufructu legato filio. vt acquiratur filioius usufructus, patri autem comoditas

ditas eius, sed quid iuris erit in casu prædicto, si el padre hizo algunos gastos en los bienes de el hijo en que tiene el usufructu, si los sacara y cobrara del hijo y los partira con la muger y sus herederos, de quo vide. distinctionem notabilem quæ facit Bal. in. l. filia: cuius. C. fam. hercis. in. 6. quæ. vbi distinguit, si los gastos son en mucha o en poca cantidad o son para utilidad perpetua de la cosa o temporal vi. per eū quia singulariter loquitur.

- 1 **Q**uomodo diuidantur fructus prædiorum ultimi anni quo matrimonium solutum est.
- 2 Si maritus vel vxor tempore quo matrimonium contractum est aliquid prædium tulerit: et plenum fructibus quomodo isti fructus diuidantur soluto matrimonio.
- 3 Declaratur. lex. 10. tit. 4. lib. 3. fori.
- 4 Fructus apponentes in fundo mariti vel vxoris quomodo diuidantur si ipsi non coluerint fundum sed inquilinus pro certa pensione soluenda.
- 5 Si fundus locatus sit certa pensione quomodo diuidantur pensiones dicti fundi inter maritum & vxorem & ex quo tempore.
- 6 Quomodo diuidendi sunt fructus bonorum maioratus inter successorem & prædecessorē, & inter maritum & vxorem. Vbi de hoc late agitur.
- 7 Fructibus prædiorum maioratus locatis a quo tempore numeretur annus ad diuisionē eorum.
- 8 De fructibus prædiorum maioratus ante omnia debent deduci expensæ factæ per prædecessorem ad colendum agros & residuum diuidetur cum successore pro rata temporis & quomodo hoc fieri debeat.
- 9 Fructus dicuntur deductis expensis quæ quærentium colligendorum seruandorumq; eorum gratia fiunt.
- 10 Expensæ factæ a successore maioratus in colligendis fructibus prædiorum maioratus con fundi debent cum expensis factis a prædecessore pro fructibus querendis & hæ omnes deduci debent de fructibus residuum autem diuidetur pro rata inter successorem & prædecessorem maioratus.

- 11 Si prædecessor maioratus aliquas expensas fecit pro colligendis aut querendis fructibus sequentis anni eas precipuas habere debet & si non vixerit aliquo tempore sequentis anni.
- 12 Declaratur tex. in. l. de diuisione ff. sol. mati. vbi plures species diuidendi fructus ponuntur.
- 13 Effectus magni qui sequuntur ex computatione anni vno modo facta vt fieri debet quam alio secundum epiniores quædam que improbat etiam si per tiones fructuum æquales & troq; modo fiunt.
- 14 Quomodo fieri debeat diuisio fructuum inter virum & vxor: em in bonis maioratus simul cum successore eiusdem maioratus. Vbi declaratur. l. 10. titu. 4. l. b. 3. fori.

DE DIVISIONE FRUCTUUM TAM BONORUM COMMUNIUM QUAM MAIORATUS. CAP. IX.



His dubijs quæ circa partitionem bonorum communiū inter virum & vxorem occur-

re solent, nuuc de diuisione fructuum ultimi anni, quo solutū est matrimonium videndū est, & primo quarto. Como se han de partir los frutos que estauan sembrados o pendientes al tiempo que murio el marido, o la muger en las tierras communes o de el vno de ellos in quõ omisis disputationibus quia lege regia decisum est hoc dubiū Respondeo, que si estauan los frutos parecidos en las viñas o arboles, o si estauan los panes sembrados aunque no esten los frutos parecidos se han de partir entre el marido y la muger como si fueran cogidos pagando la costa de cogerlos de por medio. Pero

Los peccados y ganancias que hubiere en los bienes de la herencia de el marido entre tanto que se parten son comunes entre marido y muger. Si pone. decisus. lb. 2. ep. 11. n. 110

Pero sino estuiesse los panes sembrados sino solamente hechos los baruechos cuya suere la tierra pagara al otro la mitad dela costa delos baruechos, vt in.l.10.titu. 4. lib. 3. fori. quæ communiter seruatur in practica, relicta distinctione quæ habetur de iure communi. in.l.diuortio.ff.solu.matri. quæ non est seruanda cum perleges huius regni fructus bonorum dotalium ac aliorum bonorum sint communes & diuidi debeant inter maritum & vxorem. vt in.l.1.titu.3.lib.3.fori.etiam si fructus sint bonorum Castrensium. vt in.l.4.tit.4.lib.5.ordi.antiq. habentur.l.4.& 5.titu.9.li.5.recopi.

¶ Sed hic dubitatur quid ex contrario. Si el marido o la muger al tiempo que se contraxo el matrimonio truxo alguna heredad o viña al matrimonio en tiempo que estauan las mieses o fructos maduros para se poder coger, o temian sus fructos parecidos aunque no estuiesse maduros para poderse coger, y al tiempo que fue suelto el matrimonio estauan sin fructos que parte lleuara de estos fructos el marido y la muger, & videtur quod diuidi debeant sicut ceteri fructus apparentes vt in dicta.l.10.titu.4.lib.3.fo. quæ disponit. quod sufficit vt fructus appareat vel seminati agri sint, vt diuidantur inter maritum & vxorem matrimonio ante collec-

tionem eorum soluto. Pero lo contrario se deue tener en este caso porque la ley del fuero arriba allegada habla y ha lugar quando los fructos se sembraron en la heredad o acierio y parecieron en la viña o heredad de el uno de ellos durante la compania y matrimonio que entre ellos ubo por que se labraron o produxieron con la cultura y expensas de entrambos y en estos terminos habla la ley del fuero referida: pero en el caso presente de que se dubda no se sembraron, y produxieron los fructos durante el matrimonio ni a costa de entrambos marido y muger sino de el uno solo, por lo qual cessala razon dela dicha ley, qua cessante remanet ille casus in dispositione iuris communis vel legis regie, que es que el capital que truxo al matrimonio qualquiera de los companeros o el marido o la muger suelto el matrimonio o la compania se ha de sacar de el monton delos bienes communes y lo demas se ha de partir por bienes ganaciales vt supra diximus, & probatur i.l. Mutius ff. pro lectio & in.l.1.tit.3.lib.3. fori, quæ est.l.4.tit.9.lib.5. recopila. y assi sacara la heredad o viña aquel cuya suere y el valor delos fructos q̄ tenia al tiempo que la lleuo al matrimonio no todo el fructo q̄ se cogio de ella sino lo q̄ se podia estimar el dubio euentu dela cosecha de el al tiempo q̄ lo truxo al matrimonio y lo q̄ mas se cogio de lo q̄ estonces podian valer o estimarse los dichos fructos a q̄ ello se diuidira por bienes mejorados entre el ma

el marido y la muger y sus herederos pues segano durate el matrimonio, vt Latius infra dicemus argumetex. in.l.cum Titio, & quæ ibi notant.dd. ff. ad.l.falci. & in.l. diuortio. ff. solu. matri. & expresius in.l.fi. §. penul. ff. de his quæ in frau. credito.

4 ¶ Vterius quæritur, si al tiempo que fue suelto el matrimonio estauan los fructos parecidos pero no eran de el marido ni dela muger sino de el inquilino porque tenia arrendada la heredad, o viña y se auia labrado y sembrado a costa del inquilino o arrendador que la tenia arrendada si lleuara la muger o el marido o sus herederos la mitad de estos fructos que estauan parecidos en la heredad, o en las tierras que estauan sembradas quando fue suelto el matrimonio o como se partiran estos fructos dela heredad que estaua arrendada entre el marido y la muger y sus herederos. Mouet quæstionem: quod fructus prædicti fundi, non fuerunt seminati vel producti, opera vel cultura vel expensis mariti, vel vxoris, sed conductoris, ideo videtur non habere hoc casu locum, dispositio prædictæ legis fori, quæ loquitur. de diuisione fructuû, cum ea euidenter loquatur, & ratio potissima eius sit quod diligentia & expensis communibus mariti & vxoris, prædicti fructus appareant, & producti

sint, ideo diuidi non debeant: secundum prædictam legem fori sed pro rata temporis quo matrimonium durauit illo anno, vt in.l. diuortio in prin. ci. ff. solu. matri. Respondeo, que si el marido arrendo la heredad antes o despues de sembrada o parecidos los fructos por aprouechar mas la renta y fructos de ella, vt solet fieri nam data dilacione ad soluendum pensionem conductoribus plus quam fructus, valeant solent offerre dominis prædiorum, en tal caso la muger no gozara dela mitad delos fructos aparecidos o sembrados, in fudo uiri sino la mitad dela pensio q̄ pertenecio al marido, pro rata temporis, de lo que duro el matrimonio, porque aquel contracto es visto hauerlo hecho entrambos, marido y muger pues son companeros en todos los contractos semejantes que se hazen por el marido durante el matrimonio, haziendo se con buena fee por acrecentar los bienes communes dela compania, vt in.l.1. tit.2. lib.3. fo. Y ansi partiran las pensiones de aquel año, el marido y la muger y sus herederos, pro rata temporis, de el año en que fue suelto el matrimonio de tal manera que si duro quatro meses de aquel año como si murio uno de ellos primero dia de mayo estando la heredad, o viña arrendada aunque esten los fructos parecidos que las pensiones y fructos caydos hasta a q̄l dia que son quatro meses aunque el

De la ley de los baruechos, vt in.l.10.titu. 4. lib. 3. fori. quæ communiter seruatur in practica, relicta distinctione quæ habetur de iure communi. in.l.diuortio. ff.solu.matri. quæ non est seruanda cum perleges huius regni fructus bonorum dotalium ac aliorum bonorum sint communes & diuidi debeant inter maritum & vxorem. vt in.l.1.titu.3.lib.3.fori.etiam si fructus sint bonorum Castrensium. vt in.l.4.tit.4.lib.5.ordi.antiq. habentur.l.4.& 5.titu.9.li.5.recopi.

in.l.2. et 3. vide de esobar. de vitiis 2. computatio. 19. pe tota. ed. de la casa.

3

dia no sea llegado de la paga se partiran como frutos cogidos y ganados entre el marido y la muger y lo restante que son los ocho meses del año quedaran para el marido o la muger cuya era la heredad sin tener consideracion al tiempo que se contraxo el matrimonio sino al tiempo que se truxo la dicha heredad al matrimonio. nã illud est ad alium effectũ, videlicet ad diuidendum fructus rerum dotalium inter maritum & vxorem pro tẽpore quo durauit matrimonium. Nos vero loquimur in casu quo secundum leges huius Regni omnes fructus sunt communes inter maritum & vxorem ideo non attẽditur ex quo die cõtractum est matrimonium. sed ex quo tempore res dotalis parafernalis vel hereditaria vnus coniugis allata, vel adducta est ad matrimonium nam ex illa die fructus erunt communes pro toto tẽpore quo durauerit matrimoniũ secundũ distinctionem supradictam. quod si tẽpore quo res data est in dotẽ inestimata vel constãte matrimonio alter coniugum eã acquisiuit titulo donationis vel hereditario haberet fructus: estimentur vltra rẽ ipsam vt eos habeat præcipuos ille qui eam acquisiuit sequentes vero fructus nati durãte matrimonio vel apparentes diui-

dantur inter virum & vxorem si prædia non sint locata. ceterũ si locata sint diuidantur pensiones pro tẽpore quo durauit matrimonium vt supradiximus: videlicet ex die quo prædictares adducta est ad matrimoniũ & maritus vel vxor dominiũ eius acquisiuit quod summitur ex lege de diuisione iuncta lege diuortio in principio. ff. solut. matrimo. de quo latius infra dicemus in quaestione sequenti.

¶ Vltorius necesse est videre, como se partiran los frutos de los bienes de mayorazgo o vinculados y sujetos a restitucion. Si el marido o la muger tuuiesen algunos bienes de mayorazgo o sujetos a restitucion suelto el matrimonio como se han de diuidir los frutos del ultimo año porque aunque esta diuision se ha de hazer entre el successor de el mayorazgo y los herederos de el ultimo poseedor, es necessario saber que parte han de lleuar los herederos del defunçto ultimo poseedor de el mayorazgo de los dichos frutos porque sabido lo que es suyo y le pertenece de ellos, aquellos se han de partir con la muger o el marido cuyos no eran los dichos bienes de el mayorazgo por razon de la compania que ay entre el marido y la muger. aunque sean los frutos de bienes de mayorazgo como diximos arriba. Et Latius infra dicetur in qua quidem quaestione breui-

ter

ter me expediam, quia dominus Ludouicus de molina Latius eam disputauit & resoluit in cap. II. de Hispano. primoge. lib. 3. aliquibus additis, quæ videntur necessaria ad huius quaestionis perfectam declarationem, ait enim induas sententias diuisas esse opiniones. DD. quo ad hoc, quorũdã asserentiũ fructus omnes pendentes bonorũ maioratus pertinere ad successorem, ex die mortis vltimi possessoris, quo dominium earum rerum acquisiuit per tex. qui videtur expressus in l. Herennius la. i. ff. de vsur. & fructi, & ita fuisse iudicatum in consilio regio lusitano & audisse agrauatissimis aduocatis, idem iudicatum & obtentum fuisse in supremo regis hispaniarum cõsilio, hoc addito, vt successor in maioratu solueret hæredibus vltimi possessoris defuncti expensas factas in ipsis rebus maioratus, gratia quarẽdorum fructuũ. Aliorum vero æstimantium fructus vltimi anni debere diuidi pro rata temporis inter successorem, & hæredes defuncti, in quam sententiam ipse inclinauit tanquã veriore, & recte iudicio meo. rationibus per eũ adductis quarum potissima ea videtur esse, quod institutor maioratus id voluisse præsumitur, vt tam primus quam secundus & vltiores successores pro rata tempo-

ris quo maioratum habuerunt fructibus eius potiantur, ita vt nullus eorum in hoc grauetur, cum vnusquisq; eorum eandẽ volũtatem habeat fundatoris, tam primus, quam secundus, & vltiores qui sequuntur, id circo nemo eorum, plus iuris quã alius habere debet, in dictis fructibus: sed certe qui hanc vltimam sententiam sequuti sunt, nullum congruum responsum dare possunt addictam legem herennius, quæ statuit fructus fideicommissi non debere diuidi, sed integros habiturum fideicommissarium: ex die acquisiti dominij ex causa fideicommissi. ideo iudicio meo salua correctione cuiusquã, prædictas duas opiniones concordari debere existimo: vt prima opinio quæ fundatur in dicta lege herennius, procedat in primo successore vel fidei cõmissario bonorũ maioratus, vt omnes fructus rei sibi legatae vel sub fidei commissio relictae, ad eum pertineant, post acquisitũ ex causa fideicommissi dominiũ, tanquã accessoriũ ipsius rei, cũ habeat volũtatẽ tacitam vel expressã ipsius domini, vel restatoris, seu institutoris maioratus: vt dominium illius rei ad eũ pertineat, ex die mortis eius, nec de fructibus aliquid disposuit qui pendẽtes pars rei legatae vel venditæ esse videntur. vt in l. fructus pẽ-

I 2 de

dentis. ff. de reuendi. ideo ad legatarium vel emptorem vel quemcunq; successorum pertineant ut in d. l. herennius. ff. de usufr. & in l. Iulianus. §. si fructibus. ff. de actio. emp. & in l. si. ff. de iure fil. quæ in prædicta ratione fundatur videlicet in voluntate tacita vel expressa ipsius domini fundi qui nihil de fructibus expressit cum potuisset, ideo tanquam accessorium sequuntur dominum vel dominium ipsius rei nec hæres aliquid de fructibus retinere poterit cum nec momento apud cum dominium ipsius rei legatæ manserit, sed recta via in legatarium seu fideicommissarium transierit, ut in l. a titio. ff. de furtis. l. cum pater. §. surdo. ff. de lega. 2. sed in secundo vel tertio vel ulterioribus successoribus diuersum est quia eis non succeditur ex voluntate sua sed ex necessitate posita a primo fundatore nec fuit in potestate ipsorum de fructibus aliquid disponere nec statuere sicut in primo institutore, ideo succurrendum est eis ut partem fructuum retinere possint pro rata temporis quo prædicta bona possiderunt & habuerunt dominium eorum cum bona fide fundum feminauerint & coluerint & suis expensis fructus procreari fuerint quo casu seruanda est secunda opinio existimantium ut fructus diuidantur pro rata temporis &

hoc verissimum puto & est de mente domini Ludouici de Molina si bene consideretur in dicto. c. ii. lib. 3. nu. 14. vers. nec obstat tex. in dicta lege herennius. licet non tam expresse id tenuerit, de lo qual se sigue y concluye, que si un padre hizo mayorazgo en uno de sus hijos de algunos bienes o le mejoró en algunos bienes que caben en el tercio y quinto señalan de lo en algunas tierras o heredades con vinculo y gravamen que despues de sus dias vengan a su hijo mayor y a sus descendientes por via de mayorazgo, o le hizo donacion de estos bienes por contrato entre vivos irrevocable, o selo dio por donacion causa mortis para despues de sus dias y este hijo era casado o se caso despues que se hizo la dicha mejora, y despues viene a morir el padre en fin de Junio quando las heredades y tierras tenían muchos fructos, y este hijo vino a morir en el mismo año, pongamos que murio en fin de Octubre, en tal caso el hijo primero llamado al mayorazgo llevara los bienes de el dicho vinculo y mayorazgo con los fructos accessorios a los dichos bienes ex die adquisiti domini ut in dicta. l. herennius. sin que sea obligado a partirlos con los otros herederos de el fundador ni con el successor del mayorazgo pro rata temporis, ni pagar la estimacion y costa que se oviere hecho por el padre en sembrar ni cultivar las tierras, pues no lo dixo ni mandó en su testamento o donacion pudiendolo hazer y de estos fructos llevar a la muger su mitad co-

170

mo bienes mejorados durante el matrimonio con el hijo del fundador sacando primeramente para el marido o sus herederos la estimacion que podian valer los dichos fructos al tiempo que començó a poseer los dichos bienes por que aquellos no se ganaron ni multiplicaron durante el matrimonio, y de lo que despues mas ualieron y se mejoraron durante el matrimonio de aquello llevara la muger su mitad como bienes multiplicados como esta dicho y sudado arriba y el successor en el mayorazgo hijo de el primero llamado no llevara parte de estos fructos, pro rata temporis por que no tuuo enaquel tiempo señorio en los dichos bienes y el hijo primero llamado los lleuo iudicio testatoris tanquam accessoriu ad ipsam re quia pars eius erant, y solamente llevara los fructos que se causaron y nacieron desde fin de Octubre en adelante que murio el hijo primero llamado y le pertenecio el dominio de los dichos bienes al nieto y si se oviere de partir con el successor del mayorazgo pro rata temporis segun dize la opinion segunda arriba dicha auia de llevar el successor del mayorazgo hijo de el primero llamado las dos tercias partes de estos fructos por que el primero llamado no uiuio mas de 4. meses ni tuuo el señorio de los bienes de el vinculo mas que la tercia parte de el año que fue desde primero de Julio hasta fin de Octubre, y el successor uiuio desde primero de noviembre hasta que se vino a cumplir el año que fue ultimo dia de Junio siguiente cotandose el año como se deue contar de derecho desde el dia que en

tro en los dichos bienes y le fueron entregados y adquirio el señorio de ellos, se cudi decilionē tex. in d. l. diuortio iuncta l. de diuisione. ff. solu. matri. la qual dicha diuision euidētissimamente parece que seria muy iniusta y agraviada contra el primero llamado al dicho mayorazgo y su muger por que se le quitā las dos tercias partes de los dichos fructos por lo qual se deue de aduertir mucho en concordar estas dos opiniones porque es de grande efecto hazerse la particion de estos fructos como dicho es, entre el primero llamado y los sucesores, o pro rata temporis, pero si despues falleciesse este hijo de el primero llamado pongamos exempli gratia, primero de Julio del año siguiente estonces partiran los fructos, pro rata temporis, porque no los gano ni le fueron dados al hijo de el primero successor por el fundador de el mayorazgo como le fueron dados al hijo primero llamado, y ansi llevara el successor uel nieto de el fundador la tercia parte de estos fructos, y los herederos de el ultimo possedor, que fue el nieto del fundador las dos tercias partes por que uiuio y tuuo el señorio de los dichos bienes ocho meses que fue desde primero de Noviembre que succedio en el mayorazgo hasta primero de Julio que son las dos tercias partes del año. Y desta manera se deue hazer la diuision pro rata temporis, que es juridica, & fundatur in dicta. l. de diuisione & l. diuortio in principi. ff. solut. matri. si bene considerentur prædictæ leges.

I 3 Pero

Pero a se de advertir, que aunque diximos arriba, que el nieto del fundador que sucedio y començo a poseer el mayorazgo dende primero de Noviembre, y viuió hasta fin de Junio siguiente, que fueron ocho meses llevara las dos tercias partes de los frutos de este año en que murió, y el successor visnieto del fundador, la tercia parte de los dichos frutos se a de entender desta manera: que este visnieto del fundador que entra a poseer agora estos bienes, no llevara para si enteramente la tercia parte de los frutos de este año, sino que esta tercia parte de frutos la a de partir pro rata temporis con los herederos de su abuelo hijos de el primero llamado al dicho mayorazgo, en esta manera, que si los frutos eran de pan, trigo, o ceuada que se cumple y cuenta el año a collectione fructuum vsque ad aliam collectionem, que se entienda dende mediado agosto hasta otro mediado secundum opinionem. D. Ludov. de Molina supra relatam, que los herederos del hijo primero llamado an de llevar parte de los frutos del año siguiente pro rata temporis de lo que biuió mas su padre del año siguiente, que fueron dos meses y medio dende mediado Agosto, que començo el año quanto a los frutos del pan hasta fin de Octubre que falleció este hijo primero llamado y este visnieto del fundador que començo a poseer y tener el señorío de estos bienes dende primero de Julio que murió su padre llevara una parte y media de las di-

chas quatro partes de los frutos de este año, porque no gozó de los dichos bienes ni tuuo el señorío de ellos mas de mes y medio de este dicho año que murió su padre, que fue dende primero de Julio hasta mediado Agosto. Por manera que este visnieto del fundador que entro a poseer estos bienes primero de Julio a de partir los frutos del pan de este año pro rata temporis con los dos predecesores y sus herederos, y el llevara una porción y media de doze, por mes y medio que biuió y entro a gozar de los frutos de este año y los herederos de su padre y el con ellos, si lo fuere, las ocho partes de doze por los ocho meses que biuió y poseyó los dichos bienes y los herederos de su abuelo dos porciones y media de doze por dos meses y medio que biuió mas y tuuo el señorío de los dichos bienes despues de cogidos los frutos de aquel año, que fueron desde mediado Agosto hasta fin de Octubre que murió. Pero si los frutos fuesen de viñas el hijo del fundador primero llamado al mayorazgo, llevara una quarta parte de las dichas quatro partes de frutos, que es una de doze por tres meses que biuió mas de aquel año despues de cogidos los frutos, que fue dende primero de Octubre hasta primero de noviembre que murió, porque el año quanto a los frutos de las viñas se cuenta dende fin de Setiembre hasta fin de setiembre de otro año, y así llevara este hijo primero llamado todos los frutos de aquel año que murió el testador enteramente iudicio eius

eius, y una de doze partes de los frutos del año siguiente, y el nieto las ocho partes por los ocho meses que biuió, y el visnieto que oy entra a poseer llevara las tres quartas partes de las dichas quatro o tres partes de doze, quod idem est vt supra diximus por los tres meses que gozó de los dichos bienes y señorío de ellos del dicho año, que fue dende primero de Julio hasta fin de Setiembre, & sic fiet diuisio fructuum & computatio anni in alijs fructibus secundum rationem & computationem predictam & sic resolutiue tenendum est quod in primo successore maioratus qui primo vocatus est per testatorem non habet locum diuisio fructuum cum successore pro rata temporis anni sed integros fructus pendentes primi anni quo predicta bona adquisiuit habere debet ceteri vero successores et heredes eorum debent diuidere fructus quos non collegerunt, cum successoribus qui eos collegerunt pro rata temporis anni numerando annum a tempore collectionis fructuum vsque ad aliam collectionem vt colligitur ex l. diuortio in princip. ff. solut. matri. vbi notant doctores post glossam.

7 Est tamé advertendum quod quando res maioratus locatae fuerint quocumque tempore anni factus sit contractus locationis semper numeretur annus a collectione fructuum vsque ad

aliam collectionem non a tempore locationis licet. D. Ludov. de Molina voluerit contrarium in d. c. 11. num. 18. lib. 3. de Hispano. primoge. Immo quod quando res maioratus locatae fuerint computetur annus ab eo die quo locatio cepit quod verum non puto sequeretur enim quod si quis locauit vineam maioratus ex prima die mensis Martij vsque ad calendas Martias sequentis anni pro certa pensione et is moriatur prima die mensis Aprilis quod non habebit ex fructibus illius anni nisi duodecimam partem pensionis pro rata temporis vnius mensis cum non vixerit ultra si computatio anni fieri deberet ex die locationis & successor in maioratu haberet undecim partes fructuum vel pensionis vinearum quod euidenter est iniquum & contra casum expressum in l. diuortio in prin. ff. solut. matri. quae contrarium disponit cuius verba sunt diuortio facto fructus diuidantur non ex die locationis, sed habita ratione precedentis temporis quo mulier in matrimonio fuit & ibi e contrario quoque idem obseruandum est. nam si mulier percepta vindemia statim fundum marito in dotem dederit vir ex calendis Martij eundem locauerit & calendis Aprilis primis diuortium fuerit subsequutum non solum parte

duodecimam mercedis. sed pro modo temporis omnium mensium quo dotale prædium fuit ex mercede quæ debebatur portionem retinebit. aparet igitur ex dispositione prædicti tex. qd fructus non debent diuidi ex die locationis sed habita ratione præcedentis temporis quo mulier in matrimonio fuit vel possessor maioratus dominium habuit quod est idem ius qd inter virum & uxorem quo ad diuisionem fructuum cum vtroq; casu diuisio fructuum pendentium fiat pro rata temporis quo matrimonium vel dominium rerum durauerit vt tenet prædictus. D. Molina in. d. c. 11. lib. 3. de Hispa. primoge. reiecta opinione eiusdem. D. Ludouici de Molina in quantum voluit qd quando res maioratus locatæ fuerint annus numeretur ex die locationis: non autem a collectione fructuum vsq; ad aliam collectionem quod aperte confunditur ex tex. in. d. l. diuortio in prin. & rationibus supra dictis & multis alijs quæ recte intuenti apparere possunt.

8 ¶ Item vnum est necessarium supplere & addere ad lecturam. D. Ludouici de Molina in. d. c. 11. lib. 3. de Hispa. primog. in quantum voluit qd fructus pendentes rerum maioratus diuidantur pro rata temporis inter successorem maioratus & hæredes

predecessoris hoc est intelligendum. *Que de los frutos se an de sacar primero todas las costas, que el predecesor hizo en baruechar y sembrar las tierras del mayorazgo y sacado esto de los frutos lo que restare se a de partir por frutos de aquel año entre el successor y los herederos del predecesor del mayorazgo porque frutos se entienda solamente lo que queda dellos sacadas las costas, quæ querendorum colligendorum conseruandorumq; eorum gratia fiunt, vt in. l. si a domino vel a patre. §. si. ff. de peti. hæredit. & expressius in. l. fructus eos esse constat. ff. solu. matri. quod summam rationem & æquitatem habet nam si possessor maioratus decedat vltima die mensis octobris, hechos los baruechos, y sementera de aquel año que es la mayor parte de la costa de los frutos de aquel año, non debet successor partiri fructus illius anni sine deductione expensarum alias autem ferret nouem partes & dimidiam fructuum illius anni & hæredes predecessoris non ferrent nisi duas partes & dimidiam ex duodecim partibus fructuum pro duobus mensibus & dimidio quod vixit post collectionem fructuum videlicet ex die sanctæ mariæ mensis Augusti vsq; ad vltimam diem mensis octobris quod esset iniquum cum forte sit maior expensa ab eo, vel ab inquilino eius cui fundum locauerat pro colligendis fru-*

fructibus facta quàm fructus collecti illius auiualeat. ¶ Ex contrario vero in specie pposita si successor maioratus, hizo muchas costas en segar y coger los panes todas estas costas se juntaran con las costas, que el predecesor y sus inquilinos hicieron en baruechar y sembrar los panes y sacadas de los frutos todas estas costas que se hizieron todo lo demas se diuidira pro rata temporis, por frutos de aq̄l año, vt probat ille tex. notabilis in. d. l. fructus eos esse. constat. ff. solu. matri.

10 ¶ Pero si el poseedor de el mayorazgo o sus inquilinos solamente obiesen fecho los baruechos para el año siguiente y antes de la sementera muriese en el mes de Agosto, statim collectis fructibus llevara los frutos de aq̄l año y mas las costas de los baruechos que ouiere fecho, que se las pagara el successor del mayorazgo y no llevara parte de los frutos del año siguiente, porque no vino parte alguna del dicho año, quod verum puto licet multum prædictis contradicere videantur tex. in. l. de diuisione. ff. solu. mar. & ibi gl. in verbo de diuisione in computatione anni quam ibi facit iuris consultus & glo. ad diuisionem fructuum.

12 ¶ Sed responderi potest & hoc est puta veritas qd non obstat prædi. lex. d. diuisione supra allegata quia ibi loquitur d. anno civili qd constat extrecetis sexagita. quibus diebus & incipit annus ex ea die qua numerare velimus aliquod factum veluti diem ex quo ce-

pit fundus esse dotalis nã ex ea die pertinent fructus ad maritum & computabitur vel numerabitur annus quousq; solutum sit matrimonium doctrina vero. D. Ludouici de Molina loquitur de anno naturali qui incipit quo ad diuisionem fructuum a collectione fructuum qui semel in anno pducuntur vsq; ad aliam collectionem sequentis anni & sic debet fieri diuisio fructuum vtroq; modo ita vt simul confundatur vtraq; diuisio anni videlicet faciendo primo diuisionem anni civilis qui incipit ex ea die qua possessor prædictarum rerum cepit habere dominium earum quousq; dominium amiserit diuortio vel morte possessoris & hoc comperto fiat diuisio anni naturalis quoad diuisionem fructuum pro rata temporis anni facta computatione a collectione fructuum vsq; ad aliam collectionem vt colligitur ex dicta. l. de diuisione. ff. solu. ma. iunctis tribus legibus sequentibus maxime ex. l. fructus & l. diuortio, in prin. & i. versi. itaq; si in fine mensis & i. versi. ecōtrario quoq; vbi iuris consultus primo fecit diuisionem anni civilis qui cepit ex eo die quo maritus cepit habere dominium fundi dotalis. postea autem fecit diuisionem fructuum pro rata temporis anni naturalis qui incipit a collectione fructuum vsq; ad aliam collectionem. & hæc est intentio prædictarum legum & D. Ludouici de

Molin.in.d.c.ii.lib.3. quod euidenti-
 us apparere potest ex se-
 quenti exemplo. Ponamus enim
 que el poseedor del mayorazgo falle-
 cio en fin del mes de Diciembre, y el
 successor començo a tener el señorio y
 posesion de los dichos bienes primero
 dia de Enero del año siguiente, bivio
 todo el dicho año y quatro meses mas
 que son diez y seis meses hasta fin del
 mes de Abril del año siguiente que
 murio. Nunc quaritur de diui-
 sione fructuum inter hæredes
 defuncti, & prædecesorem eius
 & successores, Y si se ouiesse de hazer
 pro rata temporis anni, contan-
 dolo dende el primero dia de Enero,
 que començo a tener el señorio de estos
 bienes el difunto hasta primero dia
 de mayo del año siguiente que falle-
 cio, que son diez y seis meses, vt vide-
 batur dicendum ex dict. l. de di-
 uisione. ff. solut. matri. auian de lle-
 nar los herederos deste defuncto que
 començo a tener el señorio de los dichos
 bienes primero dia de Enero hasta
 fin de Abril del año siguiente, que son
 diez y seis meses todos los fructos
 de aquel año de Enero a otro Enero,
 con mas la tercia parte de los fructos
 de el año siguiente por los quatro me-
 ses que bivio mas y tuuo el señorio de
 estos bienes dende primero de Enero ha-
 sta otro Enero que se cūplio el prime-
 ro año, y hasta fin de Abril siguiente,
 lo qual no se deve hazer desta mane-
 ra, y seria error notorio, porque los he-
 rederos del difuncto que succedio en
 los dichos bienes primero dia de Ene-
 ro, como dicho es, aunque bivio todo

este año y quatro meses mas no an de
 lleuar todos los fructos deste primero
 año, sino solamente las siete partes y
 media de doze por los siete meses y me-
 dio deste año que tubo el señorio destes
 bienes dende primero de Enero que co-
 menço a poseerlos hasta mediado el
 mes de Agosto que se cogieron los fru-
 ctos deste año primero, porque las o-
 tras quatro partes y media de doze
 las an de lleuar los herederos de su pre-
 decessor por los quatro meses y medio
 que bivio su padre difuncto dende me-
 diado el mes de agosto hasta fin de di-
 ziembre que murio, y las siete porcio-
 nes y media que les faltan a estos he-
 rederos deste primero successor q̄ entro
 a poseer los dichos bienes primero de
 Enero las an de cobrar del successor
 de los fructos del año siguiente pro ra-
 ta de los ocho meses y medio que ay dē
 de mediado el mes de Agosto que se co-
 gieron los fructos si eran en pan hasta
 el fin del mes de Abril del año siguien-
 te que murio, y ansi lleuarā los dichos
 herederos la rata parte que les cabe
 de los fructos destes dos años de los di-
 chos diez y seis meses, & sic fiet diui-
 sio pro rata temporis si plus vel
 minus durauerit dominium di-
 ctarum rerū similiq; modo fiet
 si fructus cōsistant in vin demia
 vinearū vt fiat diuisio p̄ rata tē-
 poris anni naturalis qui incipit
 ex vindemia quæ fit in fine mē-
 sis septembris vel postea secundū
 naturā regionis vltq; ad collecti-
 onē fructuū vinearum sequētis
 anni vt colligitur ex. d. l. diuor-
 tio in prin. ff. sol. matri. et si quis
 dixerit

13 dixerit ad quid prodest inuesti-
 gatio hæc, an computatio anni
 fieri debeat ad diuisionem fru-
 ctuum, ita vt incipiat annus ex
 eo die quo quis cepit habere
 dominium rerū, vel a collectio-
 ne fructuum, vltq; ad aliam col-
 lectionem sequentis anni. nam
 parum interesse videtur cum in
 vtroq; casu & exemplo supra po-
 sito, semper ille primus succes-
 sor in dictis bonis qui primadie
 mensis Ianuarij dominium eo-
 rum habuit vltq; ad supremā diē
 mensis Aprilis sequentis anni
 qui sunt. 16. mēses, decem & sex
 portiones fructuum vtriusq; an-
 ni habeat pro. 16. mensibus qui-
 bus vixit & habuit dominium
 dictarum rerum, respondeo ma-
 ximi esse effectus. Tum propter
 ordinem diuidendi fructus a le-
 ge datam, quæ est ea quā supra
 diximus. Tum quia est magni ef-
 fectus fieri diuisionem vno mo-
 do vel alio, nam fructus vnus
 anni possunt esse pinguiore &
 pluresquā alterius sequentis an-
 ni, vel e contra & secundū hoc
 licet eadem partes quis habere
 debeat ex fructibus, facta com-
 putatione vtroq; modo: expe-
 diet habere forte, plures portio-
 nes primi anni fertilis quam se-
 cūdi sterilis, vel ex cōtrario pau-
 ciores in primo anno sterili: plu-
 res in fructibus sequentis anni
 fertilis, licet non plures portio-

nes habeat ex fructibus vtriusq;
 anni facta computatione vtro-
 que modo, & multi alij effectus
 ex hoc sequi possunt si bene con-
 siderentur. Et hec de fructibus
 bonorum maioratus diuidēdis
 dicta sufficiant: quæ ita in rega-
 libus auditorijs vt prædiximus
 seruantur & iudicatur vt tradit
 D. Ludo. de Moli. in. d. c. ii. cum
 additionibus & suppletionibus
 tamen supradictis, quod vim le-
 gis habere debet. nam in ambi-
 guitatibus quæ ex legibus profi-
 ciscuntur consuetudinem aut re-
 rum perpetuo similiter iudica-
 tarum vim legis habere debent
 vt ait Iuriscōsultus in. l. nam im-
 perator. ff. de legib. quod verissi-
 mum puto.

14 Sic autem facta diuisione fru-
 ctuum inter vltimi possessoris
 hæredes bonorum maioratus
 & successorem eius vt supradixi-
 mus. Nunc videamus quomo-
 do prædicti fructus diuidi de-
 beant inter virum & vxorē, vel
 heredem eorum & videtur quod
 ex his fructibus qui ad maritum
 pertinent facta diuisione vt su-
 pradiximus, dimidia pars eorū
 pertineat ad vxorem vel eius
 hæredes ex dispositione legis fo-
 ri, quæ prædictam diuisionem
 facit fructuum collectorum in
 prædio vel fundo mariti, quod
 non est absolute verum. id cir-
 co est aduertendum, que si el ma-
 rido

trimonio fue suelto por muerte del marido quedando viva la muger, sine dubio, en este caso llevara la muger, o sus herederos si murio despues la mitad de los fructos que pertenecieron a su marido de los bienes del mayorazgo pro rata temporis de lo que vivio casada con el y tuvo el señorío dellos el marido, ex dispositione prædictæ legis fori quæ communiter servatur & in vltu recepta est dū tamen ipsa in matrimonio fuerit cum marito suo cui prædicta pars fructuum applicatur toto tempore quo ipse prædicta bona acquisivit. Pero pongamos que el marido adquirio el señorío de los dichos bienes antes que casasse con ella, vt diximus in specie supra posita, que el primero llamado al dicho mayorazgo adquirio los dichos bienes primero de Julio quando las tierras y heredades tenia muchos fructos y le pertenecieron todos al marido, in iudicio testatoris, porque le mando los dichos bienes por via de mayorazgo a los quales siguen los fructos pendientes, qui pars rei esse videtur, pero si la muger caso con el antes q̄ heredase el mayorazgo en tal caso llevara el marido que murio en fin de Octubre: (vt supradiximus,) para si solo lo que valian los fructos quando adquirio los dichos bienes, y lo que mas valieron hasta que se cogieron y se cumplio el año mediado el mes de Agosto, si eran los fructos en pan con mas la rata de los fructos del año siguiente que perte-

necio al marido se juntara todo, & ex his habebit dimidiam vxor. aliam vero dimidiam hæredes viti, en esta manera que de los fructos pendientes que estauan en las tierras del mayorazgo quando el marido primero llamado las adquirio con los dichos fructos se sacaran primero las cosas para el marido que se hizieron en labrar las tierras y sembrarlos y cogellos, el y su padre a su costa porque, deductis his reliquum dicitur fructus vt in allegata lege fructus. ff. solut. matrim. & l. si a domino. §. fructus. ff. de pet. hæred. y sacadas estas expensas los fructos, que quedan se han de partir entre el marido y la muger en esta manera, que el marido y sus herederos llevarán para si diez partes y media de doze por los diez meses y medio que el y su padre tuvieron el señorío de estos bienes sin que la muger tuviese parte en los dichos bienes ni en los dichos fructos, que fue mediado Agosto del año precedente hasta primero de Junio del año siguiente que adquirio el señorío de estos bienes el marido y una parte y media de doze de los dichos fructos deste año de mes y medio que gozo de fructos la muger que fue desde primero de Julio hasta mediado Agosto q̄ se acabaron de criar y coger con mas la rata de los fructos del año siguiente q̄ pertenecieron al marido por el tiempo q̄ vivio mas q̄ son dos partes y media de doze por los dos meses y medio q̄ vivio mas del año siguiente desde mediado agosto hasta fin de octubre q̄ murio se

q̄no los pueda pedir ni cobrar de el successor en el mayorazgo, pero que los podra pedir y cobrar de los herederos de el marido por las razones arriba dichas, y lo mismo sera por el contrario, si el marido y la muger gastasen alguna parte de los bienes multiplicados en reparar edificar, o mejorar las casas de el mayorazgo de la muger, eisdem rationibus, ad vnum tamen est advertendum, que si los bienes en que se hizieron los dichos mejoramientos no son de mayo

razgo sino vinculados, o sujetos a restitucion esta conclusion seria mas sin dubda porque la dicha ley de Toro habla expressamente en bienes de mayorazgo como se colige de las palabras de ella de do se colige, que no siendo bienes de mayorazgo, no aura lugar su disposicion en ellos, & ita communiter sentiunt & ibi scribentes. Huc vsque visum est de partitione inter virum, & vxorem non habentes filios.

S E C V N D A P A R S H V I V S

TRACTATUS DE PARTITIONIBVS

inter virum, & vxorem liberos habentes Primi,

& Secundi matrimonij incipit.

- 1 Pater aut mater habens filios legitimos, & naturales ex qua parte bonorum possint disponere inter extraneos.
- 2 Pater non habens liberos iam natos sed posthumum quem reliquit tempore mortis potest disponere de quarta parte bonorum inter extraneos in præiudicium posthumi.
- 3 Pater potest meliorare vnum ex filiis vel nepotibus in tertio & quinto bonorum. Quod locum habet in testamento non autem poterit meliorare filiam per contractum ex causa matrimonij.
- 4 Si pater melioravit filium in tertio, & quinto bonorum vel in vna re quæ facit tertium, & quintum bonorum quæ habebat tempore quo dotavit filias nunc vero deductis dotibus ex bonis quæ nunc habebat tempore mortis excedit tertium, & quintum: an valeat talis melioratio vel sit in officiosa.
- 5 Si pater melioravit vnum filium in tertio, & quinto bonorum quod assignavit illi in vna re quam possidebat, quæ faciebat tertium & quintum & legitimam & non habebat alia bona tempore mortis quia iam

traddiderat legitimas suas in vita ceteris filiis an valebit prædicta melioratio in totum.

- 6 Donatio simplex non confertur quia tacite videtur pater aut mater in ea meliorare filiam.
- 7 Si pater aut mater melioravit vnum ex filiis in tertio, & quinto bonorum suorum si plus non dixerit non valebit melioratio ultra tertium & quintum bonorum quæ possidet debet tempore mortis licet iam dedisset legitimas suas ceteris filiis.
- 8 Si pater donauerit simpliciter aliquam rem vni ex filiis ex quo videtur cum meliorasse in tertio & quinto bonorum supradicta donatio non excedat tertium nec quintum bonorum an censetur melioratio facta de tertio aut de quinto bonorum.
- 9 Si pater melioravit vnum ex filiis in tertio, alium vero vel extraneum in quinto bonorum prius deducatur quintum quam tertium & ibi ratio huius assignatur.
- 10 Si pater melioravit filium in tertio bonorum nec disposuit de quinto tunc tertium debet deduci de omni hereditate patris.

- 11 Si pater habens filium naturalem vel spurium careat filijs legitimis habeat tamen fratres, & legauerit filio naturali quintum bonorū & fratres suos heredes instituerit & alij qui legati pia fecerit vel gratiosa an hæc legata deducantur de quinto vel de tota hæreditate.
- 12 Declaratur lex 30. Tauri.
- 13 Filius naturalis non existentibus legitimis est capax totius hæreditatis patris.
- 14 Filius naturalis cui pater legauerit quintum bonorum tenetur pro rata quinti soluere debita paterna.
- 15 Pater habens filium naturalem si condemnatur in vita ut ei viuoquoq; ano centum det nomine alimentorum & meliorauerit vñ ex filijs legitimis in tercio & quinto bonorū an deducantur de quinta parte bonorū alij menta prædicta vel de tota hæreditate velut debitum hæreditatis.
- 16 Alimenta debita filijs naturalibus vel spurijs debent deduci de quinto bonorū patris citā si pater per sententiā cōdenatus sit in dictis alimentis nec debent deduci de tota hæreditate tanquam ex alienum.
- 17 Pater si meliorauit vñ ex filijs in vita in quāta parte bonorū & in testamento meliorauit alij filij in alio quinto bonorū vel illud quintum legauit vxori an valeat vtraq; melioratio quinti & dicitur quod valeat.
- 18 Pater si meliorauit vñ ex filijs in quinta parte bonorū & alium filium in alio quinto bonorum quod potest ex quo quinto deducantur legata & funeris impensa.
- 19 De melioratione quinte partis bonorū facta vñ ex filijs per contractū inter viuos si pater meliorauerit postea in testamēto alium filij in alio quinto & iussit legata pia, & alia gratiosa deduci de prima melioratione quinti nō valebit talis dispositio sed deducantur de vltima melioratione quinti facta in testamento.
- 20 Pater si meliorauit filij in tertia parte bonorū & iussit vt ex eo solueret legata pia & gratiosa & impensam funeris, & non disposuit de quinto an valebit dictum grauamen positum in tercio & dicitur quod valebit vsq; ad quintum.
- 21 Declaratur alio modo lex 30. de Toro.
- 22 Pater si meliorauit vñ ex filijs in tercio bonorum alium filium in quinto & iussit vt filius melioratus in tercio solueret dimidium tercij vel legata de illo tercio soluerentur an possit hoc facere & filius melioratus in tercio illud teneatur implere vbi conclusum quod sic dum grauamina non excedat quintum.

- 23 Que impensa funeris deduci debeant de quinto an solū necessarie ad humandum corpus vel alie que ad pompam fiunt & quomodo hoc debeat moderari.
- 24 An vestes lugubres veniant appellatione impense funeris & an deduci debeant de quinto.
- 15 Impensa facta pro curando corpore infirmo defuncti an sit hodie impensa funeris, & deduci debeat de quinto.
- 16 Impensa funeris proprie que & qualis dicatur vt de quinto deduci debeat.
- 17 Quod pater dedit filio ad ordines sacros recipiendos an videatur in eo melioratus vel teneatur illud conferre fratribus suis.
- 18 Taxatur opinio Telli & Antonij Gom. & approbatur opinio d. episco. & a vendanij.
- 19 Donatio propter nuptias de qua leges iuris cōmunis loquebantur hodie non est in vsu.
- 20 Donatio quam pater facit filio ob causam matrimonij vocatur communiter donatio propter nuptias & de hac loquitur lex Tauri.
- 21 Lex 17. Tauri declaratur de qua donatione, propter nuptias conferenda loquitur.
- 22 Donatio facta filio ad ordines suscipiendos nō est donatio simplex sed ob causam & equi paratur donationi ob causam matrimonij, id circo conferri debet.
- 23 Communis vsus loquendi præualeat omni significationi verborum.
- 24 Donationes omnes que fiunt ob causam matrimonij carnalis vel spū alis vel ob quamlibet aliam causam a patre vel matre filij tenentur eas conferre fratribus.
- 25 Ratio quare donationes ob causam facte filijs conferenda sint.
- 26 Alia opinio Telli & in l. 22. Tauri taxatur & improbat.
- 27 Donatio facta filio eunti ad bellum reputatur quasi castrense.
- 28 Bona immobilia que pater donauit filio eunti ad castra non reputantur castrense sed solum mobilia & ad bellum necessaria velut arma equus, & pecunia vestes & similia.
- 29 Pater si dedit filio libros vestes clericales vel pecuniam ad ordines suscipiendos reputatur castrense.
- 30 Pater an possit reuocare meliorationem quinte partis bonorū quam fecit filio si ei tradidit possessionem eius vel ob causam onerosam id fecit aut possit eam mutare vel limitare.
- 31 Promissio de meliorando filio in quinto bonorum ex causa onerosa efficacior est quam traditio sine promissione idcirco reuocari non potest a patre.
- 31 Donatio dotis si incipiat a traditione non obligat

- gat donantem ad euictionem secus si incipiat a promissione.
- 33 Declaratur lex 22. Tauri.
- 34 Promissio facta filio de meliorando in tercio & quinto bonorum ex causa onerosa matrimonij etiam si eū tercio facta non fuerit valet irrevocabiliter in tercio & in quinto.
- 35 Pater si ex causa onerosa matrimonij promissit filie vel genero suo non meliorare aliquid ex filijs in tercio & quinto bonorū si contrafecerit an reuocabitur in totum dicta melioratio vel solum quo ad interesse filie & generi cui hæc promissio facta est.
- 36 In obligationibus facti faciendi vel non faciendi succedit obligatio ad interesse non tamen quis præcise tenetur ad faciendam vel non faciendam.
- 37 Pater qui promissit ex causa onerosa nō meliorare aliquem ex filijs an poterit disponere pro anima vel alias de quinto.
- 38 Pater si soluit pro filio aliquam quantitatem pro delicto ab eo commissio an tenebitur eadē ferre vel imputare in legitima.
- 39 Pater aut mater si in alimentis filij vel petentis tutoribus aut in his remouendis aliquid erogauerint quando & quibus casibus possint eis in legitimam imputare vel ipsi teneantur conferre vbi distinguitur.
- 40 Opinio Anto. Gome. taxatur & l. i. c. de negotiis gestis declaratur.
- 41 Filius si soluit aliquod debitum patris ab eo repetere potest nisi constet qd animo donandi fecerit.
- 42 Omnia que pater aut mater dedit filio ob aliquam causam in dubio censentur data vt in legitima computentur & ideo debent conferri vel imputari quia nō est proprie donatio sed anticipatio solutionis legitime.
- 43 Si pater soluit pro filio aliquam condemnationem pro delicto ab eo commissio si in modica quantitate censetur ei donasse & causa pietatis fecisse ideo conferre id non tenebitur filius secus vero si in magna quantitate fuerit id quod soluerit.
- 44 Declaratur tex. in l. liber captus. C. de capti.
- 45 Declaratur & distinguitur opinio Bar. in l. stichus. ff. de pecu. quæ alias absolute sumpta non est vera.
- 46 Pater si aliquid erogauit pro filio ad obtinendum beneficium ecclesiasticū vel in lite vel alio modo an possit imputare in legitimam eius vel filius illud teneatur conferre.
- 47 Declaratur & limitatur opinio Bar. in l. i. §. nec castrense. ff. de colla. bono.
- 48 Pater si aliquid impendit pro filio ad consequendam aliquam dignitatem que comodū pecuniarum non habet nec transmittitur ad heredes non tenetur filius conferre nec im-

- putare in legitima.
- 49 Pater si accepit aliquam rem in tributū vel in emphiteosim pro se & vno ex filijs quæ ipse elegerit vel pro se & filio maiore & tempore mortis multo plus valeat cū onere tributū an filius qui eam habere debet ex pacto patris teneatur conferre fratribus estimationem vel precium quod hodie plus valet.
- 50 Quod pater acquisiuit filio & iussit ei tradidi post mortem suam non confertur.
- 51 Relicta filio in testamento patris non confertur quod fallit aliquando.
- 52 Si pater accepit aliquam rem in emphiteosim pro se & liberis suis & heredibus certa pensione soluenda in quolibet anno ita qd non possit eam vendere nec alienare nec diuidere arbitri ad diuidendum dati adiudicare eam debent vni ex liberis cum onere pensionis eo precio quod valet tempore diuisionis.
- 54 Si pater dedit filie suæ in dotem plusquam ei competit de legitima patris ita qd sit inoficiosa an pater vel alij fratres possint statim petere id quod inoficiosum est.
- 55 Pater si dotauit filia: & excedit legitimam respectu presentis temporis non potest ipse neq; filij eius agere de inoficiosa dote inuita sua sed expectare debent tempus mortis patris vt inspiciatur valor patrimonij tempore mortis patris.
- 56 Mortuo patre qui dotem inoficiosam dedit filie suæ ceteri filij poterunt repetere dotem in eo quod excedit legitimam a marito etiā constante matrimonio.
- 57 Maritus si legauerit vxori vsufructū bonorum suorum vel alicuius fundi an primo deduci debeant debita ipsius vel teneantur heredes eius integrum vsufructū illius fundi vxori præstare.
- 58 Pater si legauit vxori vsufructū omnium bonorum suorum an tale legatū valeat in preiudicium filiorum.
- 59 Declaratur tex. in l. vxori meæ. ff. de vsufructu. lega.
- 60 Legatum vsufructus omnium bonorū vxori factum valebit etiam liberis extantibus dñ modo estimatio vsufructus non excedat quintum bonorum & ita debet intelligi contraria cōmunis opinio.
- 61 Declaratur tex. in autben. nouissima. C. de inoficio. testa.
- 62 Declaratur l. g. titu. 5. lib. 3. fori. quæ loquitur de legitima filiorum.
- 63 Legatum speciei aliquando potest solui in pecunia ex iusta causa.
- 64 Legatum vsufructus potest solui in estimatione ex aliqua iusta causa.
- 65 Estimatio vsufructus legati quomodo fieri debeat.

S E C V N D A P A R S

- 66 *V* usufructu legato uxori omnium bonorum an redditus liti pecunie creditæ per heredes pertineant ad uxorem vel ad heredes viri.
- 67 *S*i nomina debitorum pecunie collocata per heredes post mortem mariti, quando usufructus omnium bonorum legatus est uxori deteriora facta sint an periculum pertineat ad heredes vel ad uxorem.
- 68 *V* usufructu legato uxori omnium bonorum, quæ in domo habebat an veniat usufructus mercium quas maritus habebat ad vendendum.
- 69 *V* usufructu omnium bonorum uxori legato quomodo uti debeat vxor rebus mobilibus vel semonentibus & quid teneatur reddere hereditibus mariti extincto usufructu uxoris.
- 70 *V* usufructu omnium bonorum legato uxori an intelligatur legatum factum de usufructu

- formali qui nomen & effectum iuris habet vel de usufructu casuali qui capitis diminutione non amittitur.
- 71 *V*erba testatoris secundum communem usum loquendi intelligi debent non secundum iuris significationem.
- 72 *E*ffectus notabiles qui ex prædicta conclusione sequuntur quod usufructu omnium bonorum legato uxori non intelligatur legatus usufructus formalis qui non enet effectum iuris habet sed usufructus casualis qui causatur ex fructibus secundum communem usum loquendi.
- 73 *D*eclaratur notabiliter. l. finalis. C. de usufructu.
- 74 *V* usufructu omnium bonorum mobilium uxori legato an teneatur bona mobilia que recepit reddere in eadem æstimatione. & bonitate vel sufficiat ea reddere detrita vel consumpta uso quotidiano eorum.



VNC de secunda parte huius tractatus videndum est, videlicet de partitione bonorum communium inter virum & uxorem liberos habentes, & primo admonendi sumus quod omnia supradicta in prima parte ubi de partitione bonorum communium inter virum & uxorem egimus hic repetita esse censeantur, ubi non est ratio diuersitatis propter filios, nam licet particulari tractatu ac diuisione ea tradidimus gratia clarioris intellectus & ut lectores facilius ea quæ velint dubia ac quæstiones inuenirent non tamen negamus quod multa ibi tradita aptari possunt ad

hanc secundam partem, videlicet ad partitiones quæ fiunt de bonis communibus inter virum & uxorem liberos habentes, & heredes eorum, puta ea omnia quæ de inuentario, & eius effectu & de arbitris ad diuidendum datis, & de æstimatione bonorum dicta sunt, & alia multa quæ ad utramque partem tractatus nostri pertinent, his itaque præmissis ad secundam partem tractatus nostri perueniamus.

Q V Æ S T I O . I .
Vide not. quæst. de diuisio. bonor. l. 3. c. 3. ex. n. 33.

ET primo quæro, Si el padre o la madre tiene hijos legitimos de que parte de sus bienes puede disponer, o mandar a estraños. Respondeo. Que si los hijos son ya nascidos no puede

puede el padre disponer ni mandar a estraños mas de el quinto de sus bienes de que podia disponer por su anima, pero sino tenia hijos nascidos sino que le quedo algun posthumo de xano su muger preñada en tal caso puede disponer del quarto de sus bienes entre estraños en perjuizio de el postumo q no era nascido, ni tenia derecho adquirido a los bienes de su padre, vt est text. notabilis, & expressus in l. 3. tit. 13. lib. 3. fori. & ibi glo. Montal. & idem tenet Roderi. Xua. in repet. l. quoniã in prioribus. in lectura super. l. 9. ti. 5. li. 3. fori quam legit in dicta repeti. l. quoniam in prioribus in. 9. limitatione quod est valde notandum & pauci aduertunt additam. l. & eius decisionem & sæpe occurrit inconsulendo quã partem relinquere poterit maritus uxori suæ de bonis suis quã pregnantem relinquit, & cõmuniter dici solet quod non potest ei relinquere vel legare, vltra quintam partem bonorum suorum sed veritas est, quod potest ei relinquere quartã si non habebat alios liberos legitimos per dictam legem.

Q V Æ S T I O . I I .

ECÛDO quæro quæ ex parte possit pater vel mater meliorare filiũ vel fi-

liam suam in testamento. Respondeo, que el padre puede mejorar a uno o a muchos de sus hijos, o hijas legitimas en tertio y remanente del quinto de sus bienes conforme ala ley de el fuero usada y guardada, quæ est lex. 9. tit. 5. lib. 3. fo. a lo qual no impedira la pregmatica, del reyno hecha en las cortes de Madrid el año de treinta y quatro, quæ habetur in l. 1. tit. 2. li. 5. reco. que dispone que la hija no pueda ser mejorada en el tercio de los bienes de su padre tacita ni expressamente porque aquello se entiende por contracto entre viuos por via de casamiento pero no por testamento, y ansi se entiende de la dicha pregmatica, ex verbis eius, lo qual se ha delimitar que si el padre, o la madre prometio por via de casamiento de mejorar a su hija en el tercio de los bienes suyos, y despues en cumplimiento de esta promessa, hoc expresso in testamento, la mejora se en el tercio en su testamento no valdria esta mejora hecha en el testamento por ser en fraude de la dicha pregmatica. Quia censetur factum in consequentiam prioris obligationis argu. tex. in l. 3. §. Scio. & quæ ibi not. glof. & dd. ff. de mino. Sed si pater prælegasset ei in suo testamento aliquã re in specie non dando eã in solutũ dictæ meliorationis, quã ptomisserat credere qd valeat legatum quia nulla lege prohibetur si non excedat quantitã legitimã a iure taxatam, &

idem crederem si totum tertium eidem filiae: prelegasset in testamento adiiciens, quod propter seruitia vel merita hoc facit sciens quod non valuit pmissio praecedens ex causa dotis ei facta maxime si maritus cui facta est pmissio esset mortuus, arg. tex. & quae ibi not. dd. in l. legata inutiliter. ff. de lega. 1. & l. si quoniam in prin. eo. titu.

QVÆSTIO. III.

no. mo. au. le. u. d. bonor. lib. 1. c. 4. ex n. 3. um. 4. seg. 1.

Quarto quarto. Si el padre dio a sus hijos en su vida todo lo que les pertenecia de su legitima en dotes y en donacion, propter nuptias, y despues mejorar al uno de ellos, o a otro que no auia recibido cosa alguna en el tercio y remanente de el quinto de sus bienes, o le mejorar en alguna heredad, que uale el tercio y quinto de sus bienes respecto de los bienes que tenia al tiempo que dio a los otros hijos las donaciones, propter nuptias, y dotes, pero respecto de los bienes que le quedaron dadas las dichas dotes, y donaciones, propter nuptias, a los otros hijos excede esta mejora en mucha cantidad del tercio, y quinto de los bienes que el padre tenia al tiempo que hizo esta mejora, quæritur, si ualdrá a esta mejora en todo, o en que parte ualdrá, y para que mejor se entienda este caso porque es muy contingible, exempli gratia, pongamos que un padre tenia qua-

tro hijos, y su hacienda ualía quatro mill ducados que uale un quinto y quinientas mill marauedis dio a cada uno de ellos en dotes, y donaciones, propter nuptias, para sus casamientos cada docientas mill marauedis, que montaron los. 800. mill marauedis que dose colas. 700. mill marauedis, que es el tercio y quinto de sus bienes de todas las dichas un quinto y quinientas mill marauedis, por que el quinto de ellas que es lo que se ha de sacar primero, monta trezientas mill marauedis, y el tercio quatrocientas mill marauedis por manera que los hijos fueron pagados enteramente de sus legitimas, que les cabia entre quatro a docientas mill marauedis que son las ochocientas mill, que el padre les dio para en queta de sus legitimas en dotes, y donaciones, propter nuptias, para sus casamientos agora el padre da a uno de sus hijos todo lo que le quedaua y mejoralo en ello en el tercio, y quinto de sus bienes. Los otros hermanos dicen que la mejora de tercio y quinto solamente uale y puede ualer de aquellos bienes que el padre tenia, y le auian quedado, que son setecientas mill marauedis al tiempo que murio, y hizo la dicha mejora en su testamento al uno de sus quatro hijos, secundum legem. 3. & l. 29. de Toro & l. 7. tit. 6. lib. 5. reco. el mejorado pretende que pudo ualer en todo, y que los otros hermanos no han de llevar nada de aquellos bienes porque ya estauan pagados, y entregados de sus legitimas, nunc uideamus quid iuris sit in hoc casu, & quis eorum habeat

po

potiora iura, in qua specie uideatur quod filius melioratus intertio & quinto bonorum non possit habere ultra tertium & quintum bonorum quæ pater habebat tempore mortis quo factum est dictum prelegatum & melioratio ut in l. 23. de Toro. Secundo quia melioratus in tertio & quinto bonorum non potest illud extrahere de dotibus & donationibus propter nuptias factis alijs filijs ut in l. 25. de Toro. l. 9. titu. 6. lib. 5. reco. quæ hoc expræsse statuit. Tertio quia appellatione bonorum in quibus pater meliorauit filium non continentur bona quæ dederat filijs in dotem & donationibus propter nuptias cum illa non sint in bonis suis sed iam sint alienata, & dominium eorum transierit in filios vel generos suos, ut in l. si. ff. de collat. do. & l. 1. §. si. eo. titu. ut supra late probauimus in prima parte huius tractatus ex contrario uidetur quod dicta melioratio ualuerit in totum & sic filius melioratus habere debeat illa bona quæ pater possidebat tempore mortis quo facta fuit dicta melioratio, primo quia pater bene potuit in uita sua soluere debitam legitimam filijs suis in dotibus vel donationibus propter nuptias ad alendum eos & sustinendum onera matrimonij & illud conferre tenentur & imputare in legiti-

ma suam, ut in l. illud. C. de collatio. & in l. 29. de Toro quæ expresse hoc disponit, potuit enim pater exonerare se a debito bonorum subsidio quod debet filijs, & illud inuita soluere. ut in l. post mortem & quæ ibi no. dd. C. de fideicom. & in l. si filia. §. si pater. ff. fam. hercif. & in l. omnimodo. §. imputari. C. de inof. testa. tradit Bar. in l. 1. §. si. ff. si quis a pa. manu. fu. cum ergo integram legitimam eis soluerit & hodie cum fecit prædictam meliorationem non habebat plus in bonis quam antea: nullum grauiamen recipere possunt ceteri filij quibus legitimam integram dederat pater si postea in fauorem unius eorum uoluntatem. & potestatem suam extenderit meliorando eum in tertio & quinto quod sibi retinuerat solutis legitimis integris unicuique filiorum, alioquin filij qui legitimas suas integras receperunt petere poterunt aliam legitimam de bonis quæ remaserunt patri, & sic habebunt alias legitimas unusquisque eorum de eisdem bonis & pater priuabitur potestate sibi data a lege disponendi de bonis suis de tertio & quinto bonorum inter filios cum possit de quinto inter extraneos, quod esset absurdum & contra intentionem legis quæ permittit patri disponere de bonis suis dummodo filius non grauetur legiti-

K 4 tima

tima sua bonorum quæ habuit tempore mortis vt in. l. cū quærit, & in auth. nouissima. C. de inoff. testa. cū ergo filij habeant legitimam integram bonorum quæ pater habuit tempore mortis, & plus de illis bonis quæ habebat tēpore quo dedit eis prædictas dotes & donationes propter nuptias sine dubio videtur quod non possint impugnare iudicium patris cui liberum datur arbitrium diuidendi hereditatem inter filios dummodo non minus portione quæ debetur eis relinquat. vt in. l. parentibus arbitrium. C. de inoff. testa. & in. l. quotiens. C. fami. hercil. in quo puto sic distinguendum esse, O el padre en su testamento o escriptura de mejora, dixo que mejora uaa su hijo en el tercio y quinto de sus bienes que tenia y poseya de presente, o de sus bienes absolute, o indefinitamente, y en tal caso esta mejora no se estendera a mas de los bienes que de presente tiene o tuuere al tiempo de su muerte nõ ex defectu potestatis sed voluntatis porque el mismo se limito y no dixo mas en la mejora que hizo, ni se extendio a mas de los bienes que tenia y estos bienes no se entienden de lo que tenia enagenado y dado en dotes y donaciones propter nuptias salua ratione recti sermonis qui seruandus est, vt in. l. plautius. ff. de auro & argen. leg. de lasquales dichas dotes y donaciones no se pue de sacar la mejora de tercio y quinto

conforme a la dicha ley de Toro, aun que despues la traygan los hijos a collacion y particion, pero si el padre dixesse que mejora al hijo en el tercio y quinto de sus bienes que de presente tiene, y en todo aquello que puede mejorarle de derecho, por quanto el tiene dadas a sus hijos sus legitimas en vida, y todo aquello que auian de auer de sus bienes y solamente se quedo con el quinto y tercio de sus bienes para disponer dellos como el derecho le da facultad, o le mejoro en algun cosa q̄ ualua tanto como el tercio de sus bienes, o como el tercio y quinto q̄ es todo lo que tenia quando murio en tal caso, sine dubio crederem que pudo el padre mejorarle en todo el tercio y quinto de todos los bienes, ansí de los que presente tiene, como de los que tenia al tiempo que dio las dotes y donaciones propter nuptias a los otros sus hijos y les dio enteramente sus legitimas de todo lo que tenia, que fue dozentas mil marauedis a cada uno de ellos, que montaren ochocientas mil marauedis, que fue la legitima de todos los hijos, porque solo le quedo y resto el tercio y quinto para disponer dello el quinto por su anima, o en tre estranos, y el tercio entre sus hijos por las razones arriba dichas, y porque no a de ser de peor condicion el padre que dio en su vida a sus hijos sus legitimas, que el que no las dio hasta la muerte maxime q̄ en las dotes y donaciones propter nuptias se suele dezir y poner en la scriptura que lo da para en cuenta de su legitima del hijo y aun que no se diga el derecho lo diz y dispo

dispone porque es donacion ob causã hecha para este effeçto por lo qual se ha de traer a collacion, y particion como lo diz la ley veinte y nueue de Toro, quæ habetur. l. 3. tit. 8. li. 5. reco. porque no es meredonacion si no dado por esta causa tacita, o expressa ex quadam necessitate para en cuenta y pago de su legitima. vt in. l. si filia. §. si pater. ff. fami. herci. y lo segundo porque teniendo los otros hijos recibidas sus legitimas enteramente de todos los bienes que supadre tenia y tuuo hasta el dia de su muerte no pueden querellar se de in officio so testamento, vt in allegata legem cum quaritur. C. de inoff. test. aũque el padre dixesse todos los bienes que le quedaron por uia de mejora a uno de sus hijos pues lo pudo hazer lege permittente. Lo tercero porque por la misma razon, que auiendo el padre en vida dado a un estrano el quinto de sus bienes no puede despues e la muerte disponer de otro quinto entre estranos en perjuizio de sus hijos, vt in. l. 2. 8. de Toro. l. 12. tit. 6. li. 5. reco. por essa misma razon a contrario sensu auendo dado el padre a sus hijos en su vida en dote y donacion propter nuptias, lo que les pertenecia, y auian de auer de sus bienes en su legitima no sera obligado en muerte a darles otra legitima sino tiene mas bienes adquiridos al tiempo de la muerte porque seria e perjuizio de los otros hijos si los tuuiesse y no les ouiesse dadonada, & hoc puto verisimũ. & idem expres

se tenet Tello Fer. in. l. 25. Tauri nu. 4. vsq̄ 3 in finem, & Antogo in. l. 29. tauri nu. 35. licet non ita distinguat, quod puto intelligendum secundũ distinctionẽ supra positam, & idem sc̄tit Rode. Xua. in repe. l. 9. ti. 5. li. 3. fo. quæ loquitur de legitima filiorũ quam legit simul cū repetitione. l. quoniam in prioribus in. 6. quæ in verbo. 6. quaritur vtrũ hac melioratio sol. 97. licet aliquantum dubitauerit super hoc tamen dubitatio eius nõ cadit super quæstione, & casu nostro, sed super alio videlicet: an melioratio facta de tercio & quinto possit extrahi de dotibus, & donationibus propter nuptias factis alijs filijs super quo adita est postea. l. 25. de Toro, quæ habetur. l. 9. titu. 6. lib. 5. reco. quæ hoc prohibet licet ipse tenuerit qd̄ pater hoc possit facere si expresse hoc disposuit in suo testamẽto quod hodie nõ procedit attẽta dispositione dictæ legis. 25. de Toro. quæstio vero nostra pcedit in alio casu videlicet qn̄ filius melioratus in tercio & quinto nõ vult illud extrahere de dotibus & donationibus ppter nuptias factis, sed vult vt imputet filij in suã legitimã id qd̄ receperunt in dotibus, & donationibus ob causam factis, qd̄ est diuersum, ideo non obstat supradicta

conclusioni dicta lex. 25. de Toro quæ loquitur in alio casu, quod est menti tenendū quia quotidie contingit & male intelligitur in practica quia pauci ad hoc aduertunt.

Hoc tamen intelligendum est & limitandum vt procedat in casu quo loquitur videlicet in dotibus datis vel donationibus propter nuptias quas filij tenentur conferre, non autem in donationibus simplicibus factis a patre vel matre quia istæ non conferuntur. Sed filius cui talis donatio facta est habet illud precipuum tanquam si pater expresse eum meliorasset in eo. vt in. l. 26. de Toro. l. 10. tit. 6. li. 5. rec. quæ hoc expresse disponit si ergo melioratio ei facta est de illa re non habebit filius postea melioratus tertium, & quintū totū sed residuū quod superest deducta prima donatione simplici, vt not. dd. moderni maxime Cifuen. & Ant. go. & in. l. 17. & in. l. 29. in eisdē legibus, itē dicta cōclusio est intelligenda nō solū vt procedat in specie & casu proposito sed in alijs similibus videlicet, Si el padre ouiesse dado a sus hijos en dote todo lo q̄ les pertenece de sus legitimas y a los hijos les ouiesse dado alguna cosa mas delo q̄ les pertenecia de su legitima porq̄ la demasia se entiende ser mejorado en ello cōforme ala ley. 17.

de Toro, porq̄ aunq̄ en las dotes está corregida por la pragmática de las cortes de Madrid del año de 34. Pero en las donaciones propter nuptias, q̄ se hazen a los hijos varones no lo está en tal caso podrá el padre disponer de todo el tercio y quinto de todos sus bienes juntado las dotes y donaciones propter nuptias, y haziendolo todo un cuerpo no para sacar la mejora q̄ hiziere de las dotes y donaciones propter nuptias sino podrá disponer entre estranos de su quinto, o por su anima y de el tercio entre sus hijos, pero tanto menos podrá disponer del tercio el padre quāto tuuiere dado de mas de sus legitimas a sus hijos varones porq̄ aq̄llo se entiende ser mejora hecha primero al otro hijo a quien hizo la donacion propter nuptias dandole mas delo que le cabe de su legitima, y por el contrario si ubiesse dado a sus hijos en dotes y donaciones propter nuptias no todo lo q̄ les pertenecia de los bienes del padre porq̄ no les dio su legitima enteramente de los bienes que estonces tenia, o porque despues adquirio mas bienes en tal caso trayendo a collacion lo recibido y supliendoles de los bienes que dexo el padre al tiempo de su muerte lo que les falta de sus legitimas haziendolo todo un cuerpo de todo ello podrá el padre disponer del quinto entre estranos, y del tercio entre sus hijos y descendientes conforme a derecho, y no solamente de los bienes que tiene, y le auian quedado quādo murio como no se saque de las dotes y donaciones propter nuptias como conste de su voluntad q̄ quiere

quiere mejorar en lo que puede a uno de sus hijos, y no diga que le mejora en el tercio y quinto de los bienes que tiene, porque estonces no valdra la mejora en mas del tercio y quinto de los bienes que poseya al tiempo de su muerte, y por esta quenta se han de juzgar, y determinar todos los casos semejantes (vt supra diximus) q̄d autē in dubio si pater hoc non
7 expresse, sino q̄ mejoraua a su hijo en el tercio de sus bienes, Respondeo, q̄ valdra la mejora de todos los bienes q̄ tenia y auia dado, in specta mente legis fori ti. 5. li. 3. l. 9. porq̄ de otra manera no seria mejora de todo el tercio si el mejorado no lleuase el tercio mas que todas las legitimas.

Q V Æ S T I O. IIII.



Quinto quæro, Si el padre hizo alguna donacion simple a alguno de sus hijos de alguna heredad, o uina o otra cosa de sus bienes q̄ en tal caso es uisto mejorarle en ello siendo donacion simple conforme ala ley. 26. de Toro, si en este caso sera uisto mejorarle en el quinto, o en el tercio de sus bienes si cabia la dicha donacion en el quinto. Respondeo, q̄ se entiende ser hecha mejora del tercio y no del quinto, fauoræ animæ, porque el quinto se reserua para cumplir el anima del testador, ita tenet expresse Pala. Rub. in repeti. cap. per vestras in. §. 22. in. 3. col. nu. 13. fol. 96. quod est notabile & maximi effectus nam si

intelligeretur melioratio facta de quinto filius melioratus teneretur de illa melioratione soluere & implere omnia legata pia & gratuita, & impeniam funeris vt in. l. 30. Tau. quod facere non tenetur de tertio bonorum filius in eo melioratus sed in quantum Pala. Rub. tenuit assignando rationē huius conclusionis quod hoc procedit fauoræ animæ nihil aliud allegans crederem hoc non esse solum fauore animæ: sed alijs rationibus quia si cessaret fauor animæ puta si testator postea totum quintū legasset extraneo idem esset ac si pro anima reliquisset quia melioratio primo facta filio censetur facta de tertio bonorum vel in partem tertij si nō omnem tertiam impleat & non de quinto ideo dicendum est rationē huius cōclusionis eam esse quod testator vel contrahens in dubio censetur dare vel legare id q̄ minus est, & grauari se quā minus potest, & id egisse quod quitq̄ prudēs & diligēs homo faceret vt in. l. & magis. ff. de solutio & l. idē Iulianus. §. scio. ff. deleg. 1. & l. numis. ff. de leg. 3. sed si pater donando aliquid filio censeretur de quinto id donasse præcluderet sibi facultatem disponendi vel testandi libere de quinto quod facere potest
pro

pro anima, & pro extraneis, nā de tertio solum potest dispone re inter liberos quia est pars le gitimæ liberorū quod verisimi le nō est id egisse ideo de quin to non censetur melioratio fa cta sed de tertio vt per eam nō auferatur ei libera facultas tes tādī quā habet de quinto pro pterea dubia dispositio iterpræ ratur secūdū id qđ verisimilius est testatorē vel cōtrahētē sen sisse & qđ reigerēdā aptius est, vt in l. quotiēs, idē sermo. ff. de regu. iur. & l. cū in testamēto. ff. de reb. dub. & l. plenum. §. equi tij. ff. de vsufu. lega. cōcludo igitur qđ licet nō vertat, fauor ani mæ quia testator nō pro anima nec in pijs causis postea dispo nat de quinto tñ sēper intelli gendū est meliorationē quā pri mo fecit filio: de tertio eā fecit se si nihil expressit & nō de quī to rationibus. supradictis.

Q V Æ S T I O . V .

Quinto quæro, Si el padre me joro a un hijo en el tertio, y a otro, o a un extraño en el quīto qual se sacara primero del mōto, y cuerpo de bienes q̄ dexo el padre, el tertio, o el quinto. quia est magni effectus nā si primo deducere tur tertiu de tota hæreditate ef fet maioris quātītatis q̄ si dedu ceretur post quintū & ex cōtra

rio quintū esset minoris, quāti tatis si prius deduceretur tertiu vt euidenter apparet rectæ facta cōputatione. Respōdeo hoc ef se planū & vsurecepti m, que pri mero se ha de sacar el quīto y despues el tertio, & ita seruatut vt habe tur in declarationibus Stilli. l. 214. tenet Pala. Rub. i repet. c. p vestras. §. 22. idē Pala. & cæteri scribētes in l. 29. & l. 30. de To ro. cuius ratio ea esse pōt quā supradiximus. in. c. precedētī & qđ quintū est proprie hæredita tas patris libera & de ea pōt di sponere ad libitū voluntatis tā pro anima q̄ pro extraneis, & si prius deduceretur tertiu, & po stea quintum grauetur pater quia nō posset disponere de to to quinto bonorū suorū vt ei p mittitur a lege quia minus est ī quinto si prius deduceretur ter tiū qđ est cōtra volūtātē & di spositionē dictæ legis fori. titu. 5. l. 9. li. 3. fori. id circo primo de ducēdū est quintū integrū ne pater grauetur postea vero ter tiū qđ est legitima omniū filio rū quia pater nō tenetur aqua liter relinquere filijs suis legiti mā suā sed de quatuor partibus. ex quinq̄z quæ sunt legitima fi liorum potest vnum ex eis me liorare in tertio. ideo primo de ducitur quintum tanquā patri monium liberū patris. Secūdo vero loco de residuo deducto quin

quīto quod est legitima filiorū deducitur tertiu ei qui in come lioratus sit quod habere debet de legitima filiorum, quod ha bet euidentissimam rationem si bene cōsideretur. nec hoc fa cit fauor animæ vt dixit Pala. Rub. vbi supra .

10 **H**oc tñ, puto sic esse intelligē dum & limitandum si pater fe cit meliorationē tertiæ partis bonorū suorū vni ex filijs, alte ri vero quintæ partis vel vnum meliorauit in tertio, & quin to, si vero vni soli filio fecisset meliorationē tertiæ partis hæ reditatis suæ, & non disposuit de quinto, quia noluit vel non potuit quia intestatus decessit certe hoc casu crederem quod filius melioratus in tertio bono rum habebit tertium omnium bonorum quæ pater: habuit tempore mortis, cum non con curat cum quinto, vt prius illud deducatur secundum regulam supra positam, & nihil impedi menti sit filio cur non habeat tertiam partem integram hæ reditatis patris, sicut verba con tractus sonant, cum ipse capax sit totius tertiæ partis hæredi tatis paternæ, cum posset habe re tertium & quintum si ei præ legatum esset: & hoc verissi mum puto ratione prædicta .

Q V Æ S T I O . VI .



Exto quæro, si el testador no tuuiese hijos ni decendientes legiti mos, y tuuiese vn hijo natural, y dos, o tres hermanos legiti mos y al natural, o spurio mandase el quinto de sus bienes, y a los herma nos instituyese en toda su herencia, y mandase e hiziese algunas mandas pias y graciosas, las quales mando q̄ las pagassen sus hermanos, aquiē dexo por herederos, o no dispujo nada sobre ello, si se sacaran estas mādasy gastos del entierro, del quinto q̄ el testador mādō a su hijo natural, o del residuo dela herēcia q̄ han de lleuar los hermanos q̄ dexo por herederos, & videtur dicēdū qđ filius natu ralis cui legatū est quītu tenea tur, de quinto soluere prædicta legata pia & expensas funeris: nō autē hæredes in residuo hæ reditatis quia hoc ē ita decisū p legē. 30. de Toro quæ hoc di sponit vt talia legata pia & gra tiosa & impēsa funeris deducā tur, de quīta parte bonorū etiā si testator aliud iusserit in testa mēto. Pero no obsta la dicha ley de Toro se deue tener lo cōtrario en este caso, y q̄ los herederos del difunto pa garā del residuo dela herēcia todas las mandas pias y graciosas y gastos del entierro, y no el hijo natural del quinto por q̄ la ley de Toro y su decisō habla y se ha de entēder quādo el testador tiene hijos y decendientes legiti mos en cuyo perjuizio y de sus legiti mas no puede disponer el padre por su anima ni en otra cosa en mas del quinto

le moy quechu3. dedi
lib. bondr. lib. 3. c. 9. n. 27



quinto conforme a la ley del fuero titu. de las madas. l. 9. li. 3. for. Por q̄ e tal caso aũq̄ dispusiese q̄ se pagase del residuo de la herencia y no de el quinto no lo puede hazer por q̄ es legitima de los otros hijos, aũq̄ mejorase a vn hijo de del tercio no puede mada q̄ de allí se paguē las madas pias y graciosas por la misma razón por q̄ a q̄lla mejora de tercio se hizo de la legitima de los otros hijos pero en este caso cessa la dicha razón por q̄ no ay hijos ni decēdientes a quiē se deua legitima y el hijo naturales capaz de todos los bienes y herencia del padre, vt in. l. fi. C. de natu. liber. vbi not. dd. & in. l. i. in prin. vbi glo. i. verbo. naturales. ff. de bonorū poss. cōtra tabul. & i. l. 10. Tauri. ideo potuit de qua parte velit deducere legata & ipēla funeris quia nihil interest, qd̄ talia legata & expēla funeris deducatur de quito vel de residuo hæreditatis, & regulariter tenentur hæredes legata soluere & cetera debita hæreditaria p̄ hæreditarijs portionibus vt i. l. phæreditarijs. C. d̄ hæredita. acti. y así en este caso pagarā las dichas madas y gastos del entierro los herederos por rata de lo q̄ heredo cada vno, qñ testator hoc iussit q̄a sup hoc potuit libere disponer & hoc etiā sentire videtur Tello Fernā. i. l. 3. de toro i simili quæ. l. nu. 20. Pero en quāto alas deudas sera obligado este legatario a quiē fue hecha la mada del quinto de pagar su parte, p̄ rata de lo q̄ le cupiere por razón del dicho quinto. ni si testator cōtrariū iusserit vt i.

l. si quis seruū. §. fi. cū lege sequēti & l. cū aut pars bonorū. ff. d̄lc. 2. & l. 21. d̄ toro. & i. l. 5. ti. 6. li. 5. rec. y lo mismo sera de los legados in specie, como si el testador mado casa o uina o cauallo, por q̄ a q̄llos derogā al legado general del quinto de los bienes por q̄ se a de sacar primero la especie q̄ fue legada o mada de por el testador y de lo residuo lleuara el quinto de los bienes. Pero de los otros legados de q̄ntidad no cōtribuirā ni se saca del legado del quinto, ita notabiliter tenet Bar. in allegata. l. si quis seruū. §. fi. & l. cū aut. pars bonorū. ff. de lc. 2. quē sequitur. ibi Pau. & cōiter oēs & in. l. qui quadrīgenta & l. Marcellus in prin. ff. ad Trebellia.

QVÆSTIO. VII.

15 **S**eptimo quæro eodē casu reſtēto, si el padre tenia hijos, y también tenia vn hijo natural el qual en uida del padre le pidio alimētos y por sentēcia executoria fue condenado a q̄ diese y pagase al hijo natural ciēto en cada un año por todos los dias q̄ uiuiese y mejor a otro hijo legitimo en el tercio y quinto de sus bienes, o mado el quinto, a vn extraño por su anima. Es la duda si deste quinto se sacaran estos alimētos del hijo natural, o del monton y cuerpo de bienes, que quedaron por legitima de los otros hijos, & videtur qd̄ nō debeat exire de quinto sed de tota hæreditate & p̄ rata tātū de ipso quinto vt in superiore quæstione diximus nā cū sit debitū hæredita-

rium

riū certū est qd̄ oēs hæredes tenēt ad illud, & debet deduci de omni hæreditate tanquam æs alienum, & de residuo habebit legatarius quintam partem, vt in dicta. l. cum autem bonorū pars, ff. delegat. 2. & l. subsignatum. ff. de verbo. signi. & dicta. l. 21. de Toro. l. 5. tit. 6. li. 5. reco. sed in contrarium facit q̄ si de tota hæreditate deducerentur alimenta ista debita filio naturali tanquam æs alienum propter sententias & executoriam contra patrem datam sequeretur quod filij legitimi tenerentur de sua legitima illa alimenta debita soluere filio naturali cū pater in quinto meliorauerit aliū filiū vel extraneū, q̄ esse nō debet, nā alimenta debita filijs naturalibus vel spurijis debent deduci de quinto de quo poterat disponere pater pro anima sua. vt in. l. 9. & 10. Tauri. l. 7. & 8. ti. 8. li. 5. rec. Respōdeo, q̄ el mejorado en el quinto sera obligado a pagar todos estos alimētos q̄ se hā dado en uida del padre, y despues de muerto se dierē al hijo natural y no se hā de pagar ni sacar de el residuo de la haciēda y herencia por q̄ sacado el quinto es todo lo demas legitima de los hijos legitimos q̄ no sō obligados de sus legitimas a los dichos alimentos, & hoc colligitur & p̄batur ex dicta. l. Tauri, en a q̄llas palabras donde dize no pueda mada de la quinta parte de sus bienes de la q̄ podria disponer por su anima. & hoc etiā sentit ibi Ant. Go. in dicta.

l. 10. nu. 41. & ita fuit iudicatū i hoc regali Gran. pratorio i qua dā ardua causa, de doña Maria de aguilar, cō dō Diego de aguilar su hermano natural uezinos de Ecija. & quidē iuste iudicio meo quia sentētia lata cōtra patrē executoria q̄ nō mutat causā debiti i spec̄to initio. vt in. l. 3. §. scio. ff. de minori, quia & si cēteatur esse æs alienū tñ causa fuit alimentorū debitorū filio naturali vel spurio qui alimentari debet de quinto & non de legitima filiorū legitimorū, vt in dicta. l. 10. Tauri, ideo nō est curādū q̄ sit æs alienū, vt deducatur d̄ oī hæreditate sed q̄ causa cōdenationis fuit talis quod de quinto exire debuit.

QVÆSTIO. VIII.

17 **O**ctauo quæro, si el padre mejo- ro en uida a uno de sus hijos en el quinto de sus bienes por cōtra cōm. ex. n. 2. reuocable, y despues en su testamento mejoro a otro hijo en otro quinto si ualdra la mejora e ābos quintos, & videtur q̄ nō quia nō pōt pater plus quā i vno quinto i uita vel i morte disponer. vt i. l. 28. de Toro. quæ hētur. l. 12. tit. 6. li. 5. reco. Pero sin cōbargo de la dicha ley parece q̄ se deue tener lo cōtrario in calu p̄missio por q̄ como ābos quintos se hā hechos e fauor de los hijos, y el testador pudiera disponer en mas q̄ es en el tercio y en el quinto, y ābos quintos no llegā a la quāntidad q̄ la ley le permite al padre q̄ pueda disponer de sus bienes e perjuyzio de la legitima de sus hijos es cosa clara

clara que puede mandar ambos los dichos quintos a sus hijos, y lo mismo sería si mando el uno quinto a su hijo y el otro a su mujer, o aun extraño, porque lo puede hazer, lege permitte, porque si pudo dar el tercio a uno de sus hijos quando le dio, y me joro en el quinto, a fortiori, le pudo mejorar en el quinto, que es menos, nam in maiori summa inest minor, vt in. l. i. §. si stipulanti, ff. de verbo. obligat. cum concordan. Y así en el tercio que le permitio la ley hazer la mejora entre sus hijos se encierra y entra el quinto, porque no es necesario, que el padre que haze la mejora entre sus hijos disponga entre ellos de todo el tercio, que puede ser sino q̄ sea de allí abaxo en el quarto o quinto o sexto, que es la mitad del tercio, y como sea entre sus hijos, o descendientes se entiende que es a cuenta del tercio que la ley le permite, y no es visto perjudicarse en el quinto para su anima o para estranos, (vt supradiximus:) in quaestione antecedenti, sino que podra despues disponer de su quinto como quisiere, o a estranos, o a otro hijo, y la ley. 28. d̄ Toro q̄ le prohibe, q̄ no pueda disponer de dos quintos, uno en vida y otro en muerte ha lugar, y se entiende entre estranos, pero entre hijos biē puede disponer de dos quintos pues puedelo mas que es tercio, y quinto. Et hoc verum puto, & ita sentit Tello Fer. in dicta lege. 28. in. i. col. num. i. & Cifuentes in. l. i. 8. de Toro prop̄ finem.



NONO quæro, & est dubiū subtile & necessariū. Supuesto que el padre pudo mejorar en dos quintos a sus hijos de qual de estos dos quintos se sacaran las mandas pias y graciosas y gastos de el intiero, que manda la ley 30. de Toro quæ est. l. i. 3. ti. 6. li. 5. reco: que dispone que se saquen del quinto aunque el testador mande lo contrario, certe si secundum quintum pater legasset vxori vel extraneo res expedita esset quod de quinto legato extraneo deducerentur dicta legata pia & impenſa funeris ex dispositione legis. 30. de Toro, quæ in hoc calu loquitur & ita debet intelligi, sed quando vtrumq̄ legatum quintæ partis factum fuit filijs, hic est dubium cui eorum incumbat onus prædictæ legis. 30. Tanti, vt ex eo deducantur legata pia & impenſa funeris in qua quidem quaestione videtur dicendum, quod vtriusq̄ filijs quibus quinta pars bonorum legata est, & donata inter viuos incumbat onus soluedi legata pia & funeris impenſam, cum vtriusq̄ aptentur verba legis quæ iubet prædicta deduci de quinto, vt in. l. Plautius ff. de auro & argento lega. & l. in ambiguo. ff. de reb. du. & l. non

non aliter. ff. delegat. 3. & l. re coniuncti eo. ritu. l. fundus ille. ff. de cōtrahen. emptio. ego vero in specie proposita contrariam sententiam teneo, y que el hijo mejorado en el segundo quinto se ra obligado a cumplir las dichas mandas pias, y gastos del entierro, y se sacara del quinto y no de la mejora del quinto que se hizo primero al otro hijo por contracto entre viuos.

¶ Lo primero porque supuesto (como esta dicho) que la primera mejora q̄ el padre hizo a su hijo fue por contracto entre viuos irreuocable porque le entrego en la possession o la escriptura, o fue por causa onerosa segun la ley. 17. de Toro no puede despues reuocalla ni disminuir la dicha donacion, y mejora en todo ni en parte. Quia perfecta donatio conditiones postea non capit. l. perfecta donati. C. de donatio. quæ submo. l. sicut ab initio. C. de actio & obliga.

¶ Lo segundo porque la donacion, y mejora primera hecha al hijo del quinto de los bienes del padre se entiende, que fue a cuenta del tercio, y por el derecho que le podia mejorar a su hijo en el tercio pues fue hecha la mejora a hijo aun que fue en menos que el tercio, (vt supradiximus) in præcedenti quaestione, quia non interest quibus verbis fiat prædicta melioratio de tercio, vel quarto vel quinto. Sed solum si fiat filijs vel descendentibus, & infra tertiam bonorum de

qua potest pater disponere interliberos, & cum sit infra tertiam partem bonorum & interliberos super ea non cadit graua men legatorum nec impesa funeris cum sit legitima filiorū melioratio vni ex eis facta infra tertiam partem bonorum patris, quod verum puto, nisi de voluntate patris constaret, qd̄ prima melioratio quinti voluit esse de quinto quod potuit, p̄ anima disponere veluti si ita expressit in prima melioratione quinti vel alias constaret de eius voluntate, tunc enim de prima melioratione quinti facta filio: prædicta legata, & impenſa funeris deducerentur nõ de secunda, quia id pater facere potuit vt supra diximus, & constat de eius voluntate. Ad vnum tamen est aduertendum quod non solum omnia legata pia, & impesa funeris in specie proposita debent deduci de secunda melioratione facta alij filio in testamento de quinta parte omniū bonorum quæ reliquit pater tēpore mortis sed etiam legata gratuita extraneis facta, cum istud quintū vltimū de quo pater disposuit in testamento suo sit propria & libera hæreditas patris de quo potest libere disponere inter extraneos vel quoscunq̄ vt in allegata. l. 9. ti. 5. li. 3. fori. & si quis dixerit

quare magis prima melioratio quinti intelligitur facta esse de tertio vsque ad cōcurrentē quāritatē: quā secūda melioratio d̄ alio quinto facta alij filio saltē vsque ad implementum tertij. Respondeo quod non est eadē ratio in vno quam in alio casu nam in primo casu ex qualitate personam ac rerum intelligitur facta melioratio in partem tertiæ, & non de quinto, & ex presumpta voluntate contrahētium quia nimis grauaretur pater si de quinto censeretur facta, cum auferatur ei facultas testandi & alijs rationibus supra assignatis. In secunda vero melioratione quinti, hoc cessat cum transferit de vno quinto ad aliud quintum, nec due meliorationes de quinto esse possunt. Ideo de quinto intelligenda est necessārio secūda melioratio, secundo quia facta est secunda melioratio de quinto in testamento nec potuit aliud tēpus expectare ad disponēdum de quinto, cum sit vltima voluntas in qua de eo testatur tanquam de suo patrimonio libero, faciens legata pia & gratuita extraneis, ideo nec in totum nec in parte potuit ista secūda melioratio facta de quinto iudicari de tertio vsque ad cōplementum tertij, quia potest cōiectura capi quod testator no-

luit in tātum grauare legitimā filiorum vt de toto tertio disponat inter eos, auferēdo illud cæteris filijs, sed contentus fuit disponere de quinto & de parte tertij de qua prius disposuerat quod cessat in secūda melioratione facta de alio quinto.

¶ Sed quid si pater iussit, vt prædicta legata & impensa funeris deducantur de prima melioratione facta filio inter viuos de quinta parte bonorum, dic ad huc idem, quod supradiximus seruādum esse, vt de prima melioratione quintæ partis nō deducantur, sed de secunda, cū prima melioratio nō censeatur facta de quinto, sed de parte tertij, si sit irreuocabilis vt superius dictum est, & secundum quintum de quo pater disposuit in testamento censeatur referuātū vt de eo pater disponere possit p̄ anima & inter extraneos maxime cū per legem. 30. Tauri statutum sit, quod de quinto hæc omnia deducantur etiam si pater aliud iusserit & hoc vltimum sit proprie quintum & hereditas liberapaterna de quo prædicta lex sentit, quod intelligēdum est, nisi a principio dictæ primæ meliorationis pater iussit quod de primo quinto deducantur legata pia & cætera, quia hoc potuit facere non autem post perfectam do-

nationem

nationem irreuocabilem (vt supra diximus.)

Q V A E S T. X.

Décimo quæritur, Si el padre mejoró a un hijo en el tercio de sus bienes en su testamento, y no dispuso del quinto, y mando que este mejorado en el tercio cumplierse todas las mandas de su testamento y gastos del entierro del tercio en que le mejora, si será obligado a cumplirlo del tercio este hijo mejorado, o si se sacará del quinto, videtur enim quod hæc omnia de quinto deduci debeant non de tertio etiam si pater aliud iusserit in testamento, vt in. d. l. 30. Tauri quia tertium est legitima filiorū & solū inter eos pater disponere pōt. Respondeo. *Que el tal hijo mejorado en el tercio será obligado a cumplir y pagar del todas las mandas pias y graciosas y gastos del entierro si le grauo en ello el padre hasta la quātidad que mōta el quinto de todos los bienes del padre, sino dispuso de otro quinto en su testamento, porque aquel quinto de que no dispuso se lo dexó y acrecio en la legitima de los hijos y biē pudo grauar al otro hijo a quien le mādó el tercio q̄ cūpliesse de las dichas mandas y cargas anexas al quinto, pues le pudo quitar y consumir en el testamento la parte q̄ del quisiesse hasta la quātidad del quinto por su anima*

o entre estraños, y lo restante en sus descendientes, por que lo q̄ passare del quinto en las dichas mandas se entie de ser del tercio, y ansino valdra la dicha demasia si fueron las mandas hechas a estraños, o por su anima en lo que exceden del quinto, pero hasta el quinto bien valē, por que no importa mas que el testador tome desta mejora del tercio lo q̄ monta el quinto para disponer por su anima, o entre estraños que lo tome de lo q̄ queda de su herencia, pues dexó a los hijos otro quinto de q̄ no quiso disponer, y se les acrecio en su legitima. itaque non est curādum quibus verbis utatur testator in ista dispositione cum sit intētio legis ne filij grauentur in legitima, si ergo hoc modo nō grauiāt igitur & cetera & hoc videtur satis clarum & rationi consonū & menti legis & pro hac parte facit textus notabilis in ratione sua. in. l. vñ ex familia. §. sed si fundū. ff. de leg. 2. & in. l. si ita scriptum. ff. de lib. & posth. & hoc etiam tenet Tell. Fer. in. d. l. 30. Taur. n. 2. & in. l. 28. col. 1. & ita debet intelligi & limitari prædicta lex vt procedat quando pater disposuit de tertio & quinto vel solum de quinto, vel nihil disposuit de tertio vel de quinto, tūc enim de quinto debent deduci prædicta legata & impensa funeris etiam si cōtrarium disposuerit testator, quia residuū est

L 2 le

legitima filiorū quia in ea gra-
uarentur si aliud fieret sed si so-
lum disposuit de tertio inter li-
beros & iusserit quod de eo de-
ducatur prædicta valet eius dis-
positio vsq; ad quantitatem quin-
tæ partis totius hereditatis.
quod est bene notandum.

Q V A E S T. XI.



22

Vndecimo quæ-
ro, *Si el padre me-
joro al hijo mayor
en el tercio y al hi-
jo segundo en el
quinto, y hizo o-
tros legados q̄ caben en el quinto, aun-
que se saque del quinto los gastos del
entierro, a los cuales ya otros hijos q̄
tenia instituyo en el remanente de sus
bienes y mando que el hijo mayor me-
jorado en el tercio diese la mitad del
tercio para hazer los gastos del entier-
ro, y no el hijo segundo de la mejora del
quinto, si sera obligado este hijo ma-
yor mejorado en el tercio de hazer los
gastos del entierro hasta la quanti-
dad de la mitad del tercio, o se saca-
ran del quinto los dichos gastos.* Cer-
te videtur res esse sine dubio,
cum per legem. 30. Tauri hoc
sit expresse cautū quod in pen-
sæ funeris deducantur de quin-
to etiā si testator aliud iusserit
in testamēto suo, sed nihilomi-
nus in specie proposita crederē
cōtrarium esse verius hac ratio-
ne certū est quod lex fori quæ

disponit quod pater habens fi-
lios nō possit ultra quintū pro
anima sua vel inter extraneos
disponere, & reliquū patrimonij
sui teneatur relinquere filiis
suis pro legitima sua, excepto
quod possit de reliquo melio-
rare vnū vel plures ex filiis suis
in tertia parte bonorum dedu-
cta quinta, quam potest extra-
neo relinquere: facta est in fa-
uorem filiorū ne pater possit ex-
traneis donare vel legare ultra
quintam partē bonorū sed in-
ter liberos bene permittit ultra
quintū disponere de tertia par-
te bonorum meliorando vnū
vel plures in tertio, cum ergo in
prædicta specie testator nō cō-
sumpsit ultra quintum inter ex-
traneos, nec in legatis pijs sed
meliorauit filiū in quinto qua-
re non permittetur ei quod pos-
sit grauare filiū maiorem melio-
ratum in tertio vt faciat funeris
impensam dūmodo nō excedat
dimidiam tertiæ partis in qua
eum meliorauit, vel quod dimi-
diā eiusdem tertiæ partis det fi-
lio secundo cui prelegatum est
quintum vt ex ea fiat impensa
funeris, cū per hoc non grauen-
tur filij in legitima sua cū dimi-
diā tertij non faciat quintū, &
siquis dixerit quod imo grauā-
tur filij in legitima cum melio-
ratio tertij sit pars legitime ip-
sorum de qua non potest fieri
fune

funeris impensa sed solū debet
exire de quinto vt in. d. l. Tauri
Respōdeo quod in hoc nō gra-
uantur filij si bene inspiciatur
hæc dispositio patris, quid eim
interest si pater dicat quod gra-
uat filiū suum maiore quod res-
tituat vel det alteri filio suo di-
midium tertij quod ei prelega-
uerat cū possit imponere filio
meliorato in tertio quodcūq;
grauamē & substitutiones quæ
voluerit dum tñ hoc faciat in-
ter filios & descendentes suos.
vt in. l. 17. de Toro. vel iubeat
quod ipse filius maior meliora-
tus in tertio faciat prædictā im-
pensam funeris vsq; ad dimidiā
tertiæ partis suæ meliorationis
& quod filius secūdus meliora-
tus in quinto id non teneatur
facere vel expēdere de quinto
suæ meliorationis cū vtrunq;
cedat in cōmodum filij melio-
rati in quinto & liberetur ab ob-
ligatione faciendi impensam
funeris quā facere tenebatur de
quinto, certe nulla ratio est
maior in vno quā alio casu, nisi
velimus imponere legē verbis
& nō in effectu, cum ergo cer-
tū sit quod pater possit graua-
re filiū cui prelegauit tertiā par-
tem bonorū vt dimidium eius
det vel restituat alteri fratri suo
nō erit dubitandū quod possit
grauare prædictū filium maio-
rē cui tertium prælegauit vt di-
midia partem restituat fratri

suo cui quintū prelegauerit, vt
ex ea faciat impensam funeris,
dūmodo dicta impensa funeris
& cætera legata pia vel gratui-
ta non excedant quintū, cum
per hoc non grauentur filij sed
abstulerit a filio maiore melio-
rato in tertio prælegatum ei fa-
ctum & trāstulerit in filium me-
lioratū in quinto vt de eo fiat
prædicta impensa funeris vel fa-
ciat ipse dictam impensam fune-
ris de quinto & tantundem ha-
beat de tertio filio maiori præ-
legato cum possit eum grauare
vt partem tertij restituat fratri
meliorato in quinto, nam ipse
idem potuit meliorare in toto
tertio vel dimidia eius. & ita
puto intelligendam & limitan-
dā prædictam legem. 30. de To-
ro ex mente eius vt procedat
quando filij grauentur in le-
gitima si pater iussit postquam
legauit quintum cuidam extra-
neo quod de tertio fiat impen-
sa funeris vel legata pia soluan-
tur, vel si meliorauit filium in
quinto bonorum & ipsum totū
consumpsit in legatis & postea
iussit quod filius melioratus in
tertio alij filio restituat partem
eiusdem tertij vt ex eo fiat fune-
ris impensa vel quid simile
nam hoc modo grauentur fi-
lij ultra quintum quod est con-
tra dictam legem quod verum
puto & idem tenere videtur
Tello Fernan. in dicta. l. 30. &

l. 28. de Toro supra allegata in simili quaestione.

Q V A E S T. XII.



Dodecimo quæro que son las expensas y gastos del enterramiento que se an de sacar del quinto, vt sciamus quas impensas facere teneatur melioratus in quinto. quæ quidem quaestio utilis & necessaria est ad euidenciam prædictorum, vbi de impensa funeris tractauimus.

24 Et primo videamus. si el mejorado en el quinto sera obligado a pagar los lutos que se dan y pone la muger e hijos y herederos del defuncto, in quo Cifuen. in dicta. l. 30. de Toro viatim non perpenso iudicio videri meo tenuit, quod de quinto debet deduci vestes fures & pro eo facit quod no. Paul. & Alex. in. l. fi. §. in computatione. C. de iure delibe. & dd. in. l. 1. §. de impensa. ff. ad legem falci. quod quicquid impenditur antequam corpus sepeliatur ad ductionem corporis sine quo non potest testator funerari saluo honore suo secundum qualitatem suam dicitur impensa funeris & idem ten. glo. quam sequitur ibi Angel. & Imola. in. l. si ex re. §. si. in glo. ff. de stipu. seruorum cum ergo defunctus non potuerit sepeliri sine dictis vestibus quas debent portare

filij sui & sine eis non possunt ducere corpus eius saluo honore suo videtur quod sint impensa funeris & de quinto debeant deduci quod verum non puto. Primo quia id iure non probatur. Secundo per legem at si quis. §. funeris causa. ff. de religi. et sump. fu. vbi Iuriconsultus refert ea quæ dicantur impensa funeris quæ sunt multa & interea non meminit de dicta veste lugubri. Tertio quia prædicta. l. 30. Tauri facit in contrarium nam cum ibi numerentur quæ debent deduci de quinto tanquam impensa funeris videlicet la cera y missas, &c. y no meto los lutos, potest coniectura capi quod prædicta lex de eis non senserit cum sit maior expensa quæ communiter fit in his vestibus quam in rebus nominatis in dicta lege. nam quæ speciali nota digna sunt nisi exprimantur neglecta videtur vt in. l. ite apud labeonem. §. ait prætor. ff. de iniur. Quarto quia si dictæ vestes deduci deberent de quinto multum restringeretur libera potestas quæ datur patri a lege. vt disponat de quinta parte bonorum pro anima vel inter extraneos si dictæ vestes lugubres deduci debeant de quinto maxime si patrimonium eius sit tam tenue quod in dictis vestibus consumeretur totum quintum fraudaretur enim hoc modo in quinta parte

parte sui patrimonij de qua potest libere disponere pro anima & inter extraneos cum has vestes debeant portare filij sui & communiter remanet apud eos post funus impletum. ergo de tertio posset etiam inter eos disponere non solum de quinto & sic esset contradictam legem fori quæ permittit patri disporre de quinta parte bonorum pro anima vel in extraneis. Quinto hoc probatur alia ratione: prædicta. l. 3. Tauri emanauit ad tollendum dubium quod erat de iure communi. videlicet quod funeris impensa deducebatur de hereditate tanquam res alienum & prius deducebatur quam res alienum vt in. l. fi. §. in computatione. C. de iure delibe. & in. l. 1. §. pe. ff. ad. l. falcidia. & l. penul. ff. de religi. & sump. fu. id circo deducebatur de omni hereditate tanquam res alienum; lex prædicta hoc corrigi considerans quod sicut legata pia pro anima facta deducuntur de quinto ita deducatur id quod pro sepeliendo corpore patris expenditur quia pius est nec voluit filios in hoc grauari in sua legitima cum conuertatur in vtilitatem corporis patris & non filiorum prædicta impensa, sed in vestibus lugubribus diuersum est, quia hæ vestes in vtilitatem filiorum cedunt &

apud filios remanent licet cum his ducatur corpus defuncti. Ideo iniquum esset de quinto quod pater potest inter extraneos disponere eas vestes deducere quæ in vtilitatem filiorum veræ sunt, nam plerumque contingeret quod datis heredibus & familia eorum dictis vestibus nihil remaneret de quinto vt pro anima expendatur quod esset absurdum & contra mentem dictarum legum. *por lo qual se deue tener lo contrario, y que el mejorado en el quinto no sea obligado a sacar del quinto los lutos, sino que los hijos, o herederos, nueros, o yernos, o herederos que los quisieren traer o dar a sus criados los saquen a su costa,* quod etiam sentit Tello Fern. in dicta. l. 30. de Toro licet non firmiter asseueret sed relinquat cogitandum, ego tamen verum & iuridicum puto ex decisione tex. in. l. at si quis. §. hæ actio ff. de religi. cuius verba sunt hæ actio quæ funeria dicitur ex bono & æquo oritur continet autem funeris causa tantum impensam non etiam cæterorum sumptuum æquum autem accipitur ex dignitate &c. ad glo. in. d. l. si ex re. §. si. ff. de stipula. seruorum potest responderi ex lege at si quis. §. funeris causa. ff. de religi. & sump. fu. quod impensa funeris dicitur illa quæ necessaria est ad humationem corporis

sine qua funus duci nō potest, & hūc sumptum admittit Iuril̄ consultus non autem vestes lugubres quia licet de consuetudine deferantur nō tamen sunt necessariae ad humationem corporis sed magis ad pompam & honorē hāredū. Secundore spō detur quod licet admittamus quod pr̄dictae vestes lugubres sint funeris impēsa hoc erat ad alium effectum videlicet vt tāquam aēs alienū deducatur de hāreditate & hāredes teneantur soluere, & pr̄feratur ceteris creditoribus vt iura volunt non autem vt deducantur de quinto quia illud non erat cognitum de iure communi & lex Tauri quae hoc statuit id nō dixit. *Y aunque dize y gastos del entierro se saquen del quinto. &c. Entiendese de los gastos necesarios del enterramiento. vt intelligit Iuriscōsultus in. d. l. at si quis. §. funeris causa. cuius verba sunt funeris causa sumptus factus videtur is demū qui ideo fuerit vt funus ducatur sine quo funus duci non possit, ecce ergo quod dicta lex loquitur taxatiue. is demū. &c. ergo nō vltra pr̄ter ibi expressum dicitur impēsa funeris quatione pr̄dicta lex. 30. Tauri addidit *la cera y missas*, quia hoc non erat declaratum de iure cōmuni & quo ad ceteros sumptus locuta est generaliter per hoc verbum, *y gastos del enterra-**

miento, quae reliquit in dispositione iuris communis, quod verisimum puto.

¶ Delo qual se sigue otra conclusion q̄ depende de esta arriba dicha, que aunque lo q̄ se gasta en curar el cuerpo del difunto antes que muera sea tenido por gasto del enterramiento y tenga el mismo preuilegio quod habet funeris impensa vt tenet Bal. in l. in restituēda. C. de peti. here. & Alex. in. l. fi. §. in computatione. C. de iure deliber. Esto sera para que se prefiera esta deuda a todos los otros acreedores, pero no para que sea realmente funeris impensa. vt tenet glo. in. l. legatū. C. de religi. & sumpt. fu. ni se aya de sacar del quinto, como lo sintio Cifuentes in dicta. l. 30. de Toro. lo qual no es verdadero, porque aquello que se gasta en curar el cuerpo antes que muera y a lo tenia gastado el difunto quando murio, y caso que no estuuiese pagado y se deua aquella deuda, sea de cobrar de los herederos del difunto per aētionem negotiorum gestorū, vt tenet glo. in. d. l. legatū. C. de religi. y no del quinto, porque biē pudo el padre gastar todo lo q̄ quisiese encurrarse, y esto consume su patrimonio y la legitima de los hijos, pues no lo enageno por causa lucratiua, vt in. l. papinianus. §. quarta ff. de inoffi. testa. vbi not. DD. & in. l. fi. §. in computatione. C. de iure delibe. delo qual se sigue que no se a de sacar de su quinto, del qual puede disponer libremente entre estranos. Y lo segundo, porque aunque sea este gasto

16 *lo funeris impensa (que no lo es) solamente sera para efecto de preferirse a todos los otros acreedores, pero no para que se saque del quinto, porque la ley. 30. de Toro que manda sacar del quinto los gastos del entierro, en quanto a esto no lo dixo ni dispuso, ni menos lo dixeran las leyes de derecho comun que declaran particularmente que son los gastos necesarios del enterramiento quod dicitur funeris impensa, por los quales se da la accion funeraria cō sus priuilegios.*

17 *¶ Secundo videamus que sea propriamente funeris impensa que se aya de sacar del quinto, supuesto que los lutos no lo son ni se ayan de sacar del quinto, como dicho es, Respondeo que seran gastos del entierro la cera y missas que se dizen el dia del enterramiento, como lo dispone la ley de Toro, y lo que se gasta en llevar el cuerpo y enterralle, y por la sepultura y otras cosas anexas a ello y necesarias para el entierro, sine quibus funus duci non potest vt in dicta lege at si quis §. funeris causa. & l. funeris impensa. ff. de religi. & & sumpt. fu. con esta limitacion que si en la sepultura y entierro se hizieren algunos gastos excessiuos, que aquello se aya de moderar arbitrio iudicis segun la qualidad delas personas, y dela hacienda que dexa el difunto: vt in. l. at si quis. §. hāc aētio. ff. de religi. ibi vbi neq; plus imputetur sumptus nomine quam factum est si immodicæ factum est, debet enim haberi ratio facultatum eius in quem factum*

est & ipsius rei quae sine causa consumitur, hoc idem tenet Tello Fernan. qui late loquitur in dicta. l. 30. de Toro quem videatis in hoc articulo, quia bene loquitur.

Q V A E S T. XIII.



DECIMO tertio principaliter quæro, si lo que el padre da a su hijo para ordenarse a título de su patrimonio

17 *si lo llevara precipuo como mejorado en ello, o si lo traera a collacion con los otros sus hermanos quando en el titulo de donacion no se dize. in hac quæstione Ioannes Faber in. l. si emancipati. C. de collatio. tenet quod non tenetur conferre & idem tenuit in. §. fi. institu. de inoffi. testamen. Aymon in consil. 136. vbi inquit filium non teneri hoc conferre nec imputare sed precipuum habebit tanquam simplicem donationem Dominus vero Episcopus Couarru. tenet contrarium in cap. Raynaldus de testam. in. §. 20. num. 7. hac ratione motus quod est donatio obcausam sicut donatio propter nuptias quae fit ad matrimonium carnale. & idem tenet Auenda. de exequen. manda. respons. 17. sed Antoni. Gom. & Tello Fern. in. l. 29. de Toro*

tenent cum Fabro quod talis donatio non conferatur quia est simplex & non ob causam matrimonij spiritualis, id circò quod pater ad eam faciendam non potest de iure compelli sicut in dote & donatione propternuptias. ad motiua domini Episcopi & Auenda. respòdet Tello in dicta lege. 29. de Toro. n. 16. prope finè quod licet sit verum quod donatio propter nuptias confertur & ad similitudinem eius videbatur conferenda donatio facta filio ad ordines suscipiendos hoc intelligendū est quando vere est donatio propter nuptias cum poterat compelli pater ad eam faciendam & convertitur ad securitatem dotis sicut olim fiebat sed donatio quæ fit hodie filio vt in matrimonium eat non dicitur propternuptias sed ob causam matrimonij, ideo dicit esse simplicem donationem & non esse conferendam & similiter non esse conferendam donationem factam filio ad ordines suscipiendos quia est donatio ob causam matrimonij spiritualis hæc ex illo in dicta. l. 29. in fi. & in. l. 17. nu. 78. cum sequētibus. Sed certe hæc opinio quam tenet Tello Fer. contra dominum Episcopum & Auenda. vera non videtur & fragili ratione motus id tenuit inquit enim quod donatio quæ fit ob causam matri-

monij nõ est vere donatio propternuptias d qua loquitur tex. in authen. dos data. C. de dona. ante nupti. cum similibus & quod ideo reuocari possit si nõ est facta cum tertio ob causam matrimonij & in hoc benedicat quia lex. 17. de Toro hoc ita statuit quod sit reuocabilis si non fiat talis donatio ob causam matrimonij cum aliquo tertio contrahendo sed quod non sit donatio propternuptias sed simplex donatio in hoc male loquitur sequeretur enim quod filius non teneretur conferre hæc donationem factam ob causam matrimonij quæ per legem Tauri. 29. vocatur donatio propternuptias & per. DD. Hispanos, cū donatio propternuptias d qua iura antiqua loquebatur iã nõ sit in vlu, vt tenet Faber post gl. in authen. æqualitas. & in authen. sed quæ nihil. C. de pact. r. ouen. & Pau. de Cast. in l. mulier. §. cū pponeretur. n. 3. ff. ad trebellia. & in authen. dos data. C. de dona. ante nuptias, & hodie cõmuniter dicatur donatio propternuptias quã pater facit filio suo in causam matrimonij, vt tenet Sigura in. l. vnũ ex fami. §. sed & si fũdũ. ff. d. lega. 2. fo. 25. col. 4. & Verégarius in. l. in quartã. ff. ad legẽ falcid. tertio arti. n. 30. & idẽ tenet Loazes in. l. filius familias §. diui. ff. de legat. 1. nu. 85. cum sequenti. & Cifunetes in. l. 17. de

de Toro nu. 5. idem tenet dominus Episcopus in cap. Rainaldus §. 2. nu. 7. de testa. donationem propternuptias appellat hanc Aymo. consi. 85. nu. 1. & 2. idem Decius consi. 239. nu. 3. versi. vlt. terius & euidenter cõfunditur Tello Fer. in opinione sua quia loquitur contra legẽ. 29. de Toro quæ iubet conferri donationem propter nuptias nam secundum eum intelligenda esset de donatione propternuptias vera quæ fiebat olim pro securitate dotis de qua loquitur tex. in authen. dos data. & l. cum mul. te. C. d. donatio ante nup. quod ridiculum videtur nam cum talis donatio non sit in vlu vt afferit Bal. vbi supra & ipse Tello asseuerat in. l. 17. de Toro nu. 5. & nu. 7 8. non est credendū quod 22 cõferenda loquatur de illa quæ non est in vlu sed de donatione facta filio ob causam matrimonij maxime quod. d. l. 29. de Toro aperte loquitur de donatione ob causa matrimonij facta quia dicit de donatione facta filio ab illo de cuius successione agitur non de donatione propternuptias de iure cõmuni quã filius non recipiebat sed vxori dabatur ad securitatem dotis ergo si d hac loquitur quæ æquiparatur doti & est conferenda

sicut dos & hodie dicitur donatio propternuptias talis donatio facta filio ob causam matrimonij bene locutus est dominus Episcopus & Auend. quod donatio facta filio ob causam ad ordines suscipiendos conferatur & nõ sit donatio simplex quod ipse Tello fatetur si esset donatio propter nuptias donatio ob causam matrimonij, cū ergo hoc verum sit (vt diximus) probant per dictam legem. 29. de Toro & secundum cõmunẽ vsum loquendi quod donatio facta filio ob causam matrimonij dicatur hodie donatio propternuptias sine dubio comparabitur ei donatio a patre facta filio ad ordines suscipiendos & conferetur vel imputabitur sicut ipsa donatio facta ob causam matrimonij licet de iure cõmuni posset dubitari de hoc propter auctoritatem. DD. quos ipse Tello Fer. allegat in dicta. l. 17. & 29. de Toro tenere quod donatio facta filio ob causam matrimonij non sit proprie donatio propternuptias sed cum hodie secundum communem vsum loquedi qui præualet omni significationi verborum vt tenet glo. quam sequuntur communiter omnes in. l. liberorum §. quod tamen cassius. ff. de legat. 3. & secundum dispositionem dictæ legis. 29. de Toro sit

fit donatio propter nuptias donatio facta ob causam matrimonij & veniat conferenda sicut dos idem erit dicendum, & in ista donatione facta filio ad ordines suscipiendos.

¶ Præterea hæc opinio domi. Episcop. & Auend. contra Tello Fer. & sequaces fundatur in alio verbo posito in dicta. l. 29. de Toro, ibi. *Sean obligados a traer a collación la dote y donaciones propter nuptias, y las otras donaciones que ouieren recibidos, &c.* En ergo prædicta. l. iubet conferri non solum donationem propter nuptias sed etiam alias donationes a parentibus factas quod omnes scribentes ibi & Tello fatentur quod prædicta lex loquitur & intelligi debet prædicta verba de donationibus ob causam factis non de simplici donatione ne contradicat legi. 26. quæ contrarium disponit, si ergo prædicta lex iubet conferri omnes donationes ob causam a parentibus factas necessario sequitur quod donatio facta a patre ob causam matrimonij carnalis vel spiritualis quæ est illa quæ fit a patre ad ordines suscipiendos sit conferenda, & sic illa disputatio & inuestigatio an prædicta. l. 29. in illo verbo, *y la donacion propter nuptias* loquatur de donatione propter nuptias de qua iura antiqua loquuntur vel de donatione ob causam

matrimonij quæ hodie communiter vocatur propter nuptias inanis est cum in verbis sequentibus generaliter prædicta lex loquatur & comprehendat omnes donationes ob causam factas & iubeat eas conferri quod verbum tollit omnem ambiguitatem

¶ Præterea & si legem expressam non haberemus quæ dictam questionem & dubium decideret in dicta. l. 29. de Toro prædicta opinio domi. Episcop. & Auenda. quod donatio facta filio ad ordines suscipiendos sit conferenda fundatur alia evidentissima ratione certum est quod dos & donatio propter nuptias ideo conferenda sunt quod pater non præsumitur id fecisse animo donandi sed ex quadam necessitate ut filij dentur & habeant unde se exhibeant & alimententur & onera matrimonij subeant. Sed donatio ob causam matrimonij carnalis vel spiritualis ad ordines suscipiendos ad id expresse datur ut filius habeat congruum patrimonium ut ex eo possit alimentari ne Episcopus qui eum ordinavit teneatur eum alere iuxta dispositionem canonum quæ habetur in capit. diaconi sunt quos. 93. distinc. si ergo datur expresse ob causam alimentorum sicut dos & donatio propter nuptias quare non conferetur sicut et ipsa dos et donatio propter nuptias cert

certe nulla ratio diuersitatis dari potest in vno casu quam in alio. ideo idem ius esse debet in vtroque; ut in. l. titia. ff. de verb. oblig. cum concordan. igitur concludendum est, *que la donacion hecha al hijo para ordenarse por su padre o madre se a de traer a collacion y particion como la dote y donacion propter nuptias, ora sea propter nuptias, ora sea ob causam matrimonij, q es lo mesmo en quanto a este efecto, & ita proculdubio tenendum esse existimo rationibus prædictis immo & ipse idem Tello Fer. videtur confiteri quod largo modo sit donatio propter nuptias donatio facta a patre ob causam matrimonij in. l. 22. nu. 26. Tauri licet addat ibi alium errorem quod lex. 25. Tauri quæ disponit ut non detrahatur de dotibus & donationibus propter nuptias quæ veniunt conferenda melioratio tertij & quinti alteri filio facta intelligatur & loquatur de donationibus propter nuptias proprie loquendo de iure communi de qua loquitur authen. dos data & totus titulus de donationibus ante nuptias & non de donationibus factis filijs ob causam matrimonij quod verum non puto rationibus supradictis nec est credendum quod dicta lex. 25. loquatur de donationibus propter nuptias quæ non erant in usu illo tē*

pore quo dicta lex condita fuit. ¶ Solum restat respondere difficultati & rationi quæ mouit Anto. Gom. ad tenendam dictam opinionem in. l. 29. de Toro, quod ea quæ pater dedit filio ad suscipiendos ordines non conferantur nam licet Tello Fer. dicat in. d. l. 29. quod obiter tenuit Anto. Gom. dictam opinionem nihil allegans certe rationem quæ eum mouit de iure ad id tenendum & iura in quibus fundauit ibi allegauit ad quas ipse Tello non respondet ideo illis respondere & satisfacere necesse est, & est præmittendum quod ratio in qua Ant. Go. fundauit opinionem suam ad id tenendum est quod donatio facta filio ad ordines suscipiendos reputatur peculium quasi castrense, nam quando pater donat aliquid filio cuncti ad castra vel ad bellum reputatur peculium castrense. ut in. l. si filius familias. C. fami. hercit. & in. l. 1. §. nec castrense ff. de colla. bonorum sic reputandum est illud quod pater dedit filio ad ordines suscipiendos quod sit peculium castrense celestis militiae ut in. l. sacrosanctæ & quæ ibi no. DD. C. de Episc. & cler. hæc fuit intentio & allegatio Antonij Gom. in. d. l. 29. de Toro, sed certe nihilominus videtur mihi tenenda opinio contraria quæ supradiximus & do

& Domi. Episcop. & Auenda. in locis supra citatis quoniam & si comparatio militis armatae militiae ad militem caelestis militiae recte procedat non tamen omne quod pater dedit filio militi eunti ad castra erit peculium castrense sed solum id quod
 28 in mobilibus ei dedit ad comparandum equum & arma & similia necessaria ad bellum quae castrensis peculij esse possunt non tamen si ei donauit fundum vel domum vel quid simile quia tunc non reputabitur castrense peculium
 29 tex. est notabilis ubi not. DD. in l. filius familias. C. fami. her. c. sic in proposito si pater comparauit filio vel dedit ei libros vel vestes clericales vel aliquid mobile necessarium ad exercitium ordinis clericalis vel spiritualis quod recipiant Episcopus & notarius & caeteri officiales qui eum ordinarunt id reputabitur peculium castrense sed si ei dedit fundum vel domum vel aliquid simile ut inde patrimonium proprium haberet & se alimentaret non erit peculium castrense sed conferetur & imputabitur in legitima, nam sicut filia non potest regulariter nubere si dotem non habeat ut inde se aliat. ita filius qui vult ordines sacros recipere non potest sine dote de qua se alere possit illos recipere ut supradiximus & regu

la sit communiter recepta quod omne quod pater dedit filijs ob aliquam causam sit conferendum vel imputandum in legitima sua, ut tradit notabiliter Bald. in simili quaestione in authent. si captiuus in fi. C. de episc. & cleri. quem sequuntur communiter DD. ibi & in l. omnimodo. §. imputari. C. de inoffi. testa. idcirco indubitanter procedit praedicta opinio domi. Co. uarru. & Auenda. reiecta opinione Gome. & Telli Ferna. de quibus supra.

QUESTIO XIII. *de morra*
de iust. bonor. lib. 3. c. 9. ex n. 7.



30 **V**terius quaero, si el padre me joro a un hijo en el tercio y quinto de sus bienes por contra-
 Eto entre viuos irreuocable, o en el quinto solo y le entrego la posesion o escritura dello, si despues podra el padre reuocar la dicha mejora del quinto, o disminuylsela dando parte del quinto a otro hijo o extraño, videtur haec quaestio decissa per legem. 29. de Toro quae dicit irreuocabilem esse meliorationem tertij factam filio siue ex causa onerosa fiat siue ex alia si tradiderit ei possessionem rerum quae in melioratione continentur vel scripturam dictae meliorationis. sed praedicta. l. 29. loquitur solum de

de melioratione tertij non de quinto ut ex verbis eius apparet ubi de quinto nec vllum verbum dicit. Ex quo colligitur quod melioratio quinti reuocabilis sit etiam si tradita sit possessio bonorum vel scriptura vel facta sit ex causis contentis in dicta. l. 29. quod quidem iuridicum videtur, nam diuersa ratio est in quinto quae est in tertio, nam donatio vel melioratio quinti videtur de sui natura reuocabilis cum sit haereditas patris de qua potest libere disponere, tanquam de patrimonio suo libero nam omne aliud id est quatuor partes sunt legitima omnium filiorum, sed si praedicta melioratio quinti esset irreuocabilis remaneret quodam modo in testabilis, cum non habeat alia bona de quibus posset disponere, idcirco cum praedictum quintum sit proprie haereditas patris siue pater disponat de ea per contractum siue in morte semper erit reuocabilis talis dispositio. argu. tex. in l. licet iter priuatos. C. de pactis, & quae ibi not. dd. in contrarium tamen videtur tex. expressus in l. 22. Tauri. ubi disponetur quod si pater vel mater promisserit meliorare filium ex causa onerosa matrimonij, vel simili, in tertio & quinto honorum, quod illud tenetur adimplere, & si

non fecerit in vita, quod post mortem eorum habeatur pro facto. ecce ergo ubi lex ista. 22. Tauri non solum de tertio verum etiam de quinto meliorationem factam definit esse irreuocabilem, si ex causa onerosa fiat, immo quod grauius esse videtur non solum quam traditio possessionis vel scripturae interuenit verum etiam si solum promissio fiat ex causa matrimonij vel alia onerosa quod minus esse videtur quam traditio in quo quidem dubio Anton. Go. in l. 17. de Toro tenuit quod melioratio de quinto semper est reuocabilis, & quod ita colligitur ex d. l. 17. etiam si ex causa onerosa fiat ad legem. 22. non respondet nec tangit istam difficultatem nec contradictionem quae sibi facit praedicta lex. 22. & eius opinio ni. Telli autem Fer. in. d. l. 17. nu. 7. & 8. bene quidem sensit praedictam difficultatem, vel contradictionem quam sibi inuicem facere videntur praedictae leges. 17. & 22. respectu quinti dicit tamen se videri iudicatum & obtentum pro opinione Gome. quod melioratio facta de quinto sit reuocabilis & pater possit eadem meliorationem quintae partis bonorum alteri filio facere etiam si ex causa onerosa facta fuerit, & si traditio intercesserit quae praedicta lex. 17. de Toro de quinto non loquitur sed de tertio. ipse tamen Tello Fer. in

36 gationibus faciendi vel non faciendi semper succedit obligatio ad interesse vt in. l. 2. §. item si in facto & l. stipulationes nō diuiduntur. & l. in illa stipulatione perte non fieri. ff. de verborum obligatio. Secūdo quia sua non interest quod impleatur dictum pactū præcisse sed solum vt damnum, & interesse sibi refartiat quod fit soluendo ei interesse eius partis quam habiturus esset si dicta melioratio facta non fuisset: quod vltima petie sua non interest merito audiendus non est, quia stipulationes & pacta ad inuenta sunt vt vnusquisq; perea consequatur quod sua interest. vt in. l. stipulatio ista habere licere. §. alteri. & §. si stipuler. ff. de verbo. obligat. & ita in expresso tenet Ant. Go. in dicta. l. 22. de Toro nu. 29. & Tello Fer. ibidem nu. 11. & Pala. Rub. num. 11. cum distinctione, & limitatione quā tradidit Tello ibi num. 8. cum sequenti. an promissio de nō meliorando facta sit ex causa matrimonij vel ex alia causa quia tunc si pactum fuit factum respectu illius personæ cum quo pater contraxit tātū, (dummodo illi non fiat præiudicium) valet melioratio alteri filio facta quia pactum fuit limitatū ex certa causa, & cum certa persona, ideo ad alias non extendi

tur vt i. l. si vnus. §. ante omnia. ff. de pactis. l. age cū Geminiano. C. de transactio. si vero promissio & pactum de non meliorando fuit absolutum & processit ex mera voluntate patris nulla causa præcissa vel causatiua antecedente nisi quod pater voluit & promissit non meliorare aliquem ex filijs vt vnusquisq; consequeretur integrā legitimam suā & æqualiter diuiderēt bona sua tunc non poterit meliorare aliquem ex filijs vel nepotibus & si contrafecerit non valebit. hoc ex illo & idem tenet ibidem Pala. Rub. num. 11. & Anton. Gom. nume. 29.

Q V Æ S T. XVI.



Decimo sexto quæro eodem casu & themate retento Si el padre prometio de no mejorar a ninguno de sus hijos ex causa onerosa de tal manera que el padre fuese obligado a cumplirlo se podra disponer del quinto por su anima o en otras causas. Respondeo, que lo podra hazer sin embargo de la dicha promessa, quia cū non possit disponere de tertio inter liberos ratione pacti, si nec de quinto posset disponere remaneret in testabilis ita tenet Pala. Rub. in dicta. l. 22. col. versif. sed

*Cardem
Sententia
tenent
Dan. in l. 22.
Fauri gloss
l. n. 7. car
ill in ead
leg. n. 22.*

sed pulchra. & Castillo. nu. 17. & Ant. Gom. num. 26. & idem puto si pater promissit meliorare filium in tertio, & quinto ex causa onerosa vel si meliorauit ex dicta causa irreuocabili, & tradidit ei possessionem rerum vel scripturam eisdem rationibus, & tenet expresse Ant. Go. in. l. 17. de Toro. num. 10. & in. l. 22. num. 16.

pater haberet bona aduentitia filij quia tunc videtur id soluisse administratorio nomine eius vel nisi pro eo fide iussisset in dicta causa & sic ex necessitate soluisset, cessantibus autē his causis videtur pater soluisse causa pietatis ideo filius conferre nec imputare in sua legitima non tenetur. argu. text. in. l. 1. C. de negot. gest. & l. liber captus. C. de capti. & post. limi. reuer. & dicit ita tenere Barto. in. l. Sthicus. ff. de pecul. lega. & Bald. in authen. in testamento. in. 6. col. C. de colla. & Alexan. qui hanc dicit magis communem opinionem in. l. in quartam. ff. ad legem fal. in. 12. colu. nume. 23. de qua quidem opinione & decisione eius, ego multum dubito, nam iura in quibus prædicti doctores fundantur hoc nō probant & alijs casibus loquuntur. lex enim. 1. C. de nego. gest. & l. nensenus. ff. eod. tit. quæ disponunt quod quando pater aut mater fecerunt aliquā impensam pro filio tā in alimentis quā in petendis tutoribus filijs, & accusadis his quos suspectos habebāt videant fecisse paterno affectu & pietate, non animo repetendi: hoc intelligendum est cum hoc moderamine ac limitatione primo nisi pater, vel mater protestati fuerint se velle id

Q V Æ S T. XVII.



Alterius quæro, Si el padre o la madre pagaron alguna cantidad por su hijo por algun delito que omiesse cometido por el qual fue condenado en ella si se va obligado a recibirlo en cuenta de su legitima y traella a collacion y particion con sus hermanos, o si la lleuara precipua sin que sea obligado a tomalla en cuenta de su legitima ni traella a collacion en la particion que se hiziere en los bienes de su padre o madre que se lo dio para el dicho efecto, & est hæc quæstio multum contingibilis & requirit altiorem indaginé quā doctores nostri in ea fecerunt, id circo longiore tractatu eam explicare necesse est in qua Ant. Gom. in. l. 29. de Toro numero. 20. tenet quod non tenetur filius conferre nec imputare in legitimam suam nisi

*idea ad 3
n. 3. plures
alios per colla.
2. par. c. 3. n.
in fi. voxas.
successio. c. 7.
13. et
pino de,
estam.
lorr. 13.
an. 32.*

39

recuperare a filijs & nō animo donandi id fecisse. Secundo si alias constaret absque protestatione de volūtate patris quod non habuit animum donandi, vel si expensa esset magna non⁴⁰ parua tunc enim non præsumitur etiam in illis casibus fecisse animo donandi ita declarat glo. quam sequitur ibi Bar. Alberic. Bal. Alex. & communiter omnes scribentes. in dicta. l. i. C. de nego. ges. & in. l. alimēta. & l. si mater eo. tit. & probatur ex dicta. l. Nēsenius. ff. de nego. gest. ibi: respondi hęc disceptatio in facto consistit nā & illud quod in matre constitutum est non puto ita perpetuo obseruādum & cet. vides ergo quod prædicta regula quod pater aut mater videantur fecisse animo pietatis non animo repetendi,⁴¹ vel imputandi in legitimā non est absolute vera sed cum tot limitationibus quod potius summi possit regula contraria quā ea quam prædicti doctores faciūt ex dictis iuribus. cum text. in dicta. l. Nēsenius de negot. ges. expresse dicat hęc quæstionem in facto consistere hoc est in voluntate patris vel matris quæ prædictam impensam fecerunt quo animo fecerunt donandi videlicet vel recuperandi Si ergo hoc consistit in volūtate parentum declarata per p

restationem vel coniecturas vt ex qualitate personarum & rerū vnum vel alterum statuatur veluti si expensa est modica vel magna, quare absolute dicēdū est quod animo pietatis fecisse videatur? & quod filij nō teneātur conferre nec imputare in legitimam qua propter verā non esse puto absolute sumptā prædictam opinionē Gom. & aliorum. sed tenēda sit opinio glo. & doctorum. in. d. l. i. C. de nego. ges. si ergo impensa quā pater fecit pro filio soluendo condemnationem ei factam sit magna sine dubio ex prædicta regula quam tradidit glo. & dd. in. l. i. C. de nego. ges. potest repetere a filio quanto magis imputare ei i legitimā poterit. ¶ Item prædicta regula quā Anto. Go. & qui ante eum dictam suam opinionem tenuerunt videntur loqui contra casum legis expressum in. l. filius. C. de nego. ges. arguēdo de patre ad filium & e contra cum sint correlatiua & eadem ratio sit in vno casu q̄ in alio vbi disponitur qd si filius soluit debitum patris viuentis patre ita demum ab eo repetere non potest si constet quod animo donandi id fecit alias in dubio repetere potest, & ita intelligunt prædictam legem Cinus Petr. Iacob. But. Rayn. Bald. & Salic. & Alexan. nisi

nisi impensa esset modica quia tūc præsumitur animo donandi facta sed si esset magna i dubio præsumitur eam fecisse animo repetendi & repeti potest.

42 ¶ Tertio contra dictam opinionem Anton. Gome. & aliorum qui dictam sententiam tenuerunt facit vulgata, & communis regula quæ sumitur ex lege omnimodo. §. imputari. C. de inoffic. testamen. & in. l. quoniam nouella. eod. titul. vbi DD. communiter id notant quod omne datū a parentibus ob aliquam causam debet conferri quia non est proprie donatio sed anticipatio solutionis legitimæ debitæ a patre. ita q̄ potius est credendum patrē se liberare velle a debito legitimæ quæ debetur filio quam donare voluisse. vt in. l. cum virum. C. de donatio. vbi id etiā not. dd.

¶ Præterea id expresse contra Bart. & sequaces in allegata. l. Stichus de pecu. leg. tenuit Bal. in authent. si captiui in. fi. col. versicul. sed nunquid filius. C. de Episcop. & Cleri. vbi dicit veriore opinionem esse, quod filius teneatur conferre vel imputare in legitimam suā quod pater pro eo soluit vt liberaret eum a condemnatione contra eum facta pro delicto suo: motus ea ratione quod oē quod

pater dedit filio ob aliquam causam non videtur donatum sed vt in legitimam imputetur. id circo imputare vel conferre debet id quod pro eo pater soluit, idem sentit Angel. in. l. in quartam. ff. ad legem falcid. nume. 7. & Ange. Aret. in. §. actiones autem de peculio. institui de actioni. num. 10. y *ansi se concluye en este caso que quando el padre o la madre pagaron por el hijo alguna condemnation que le fuesse hecha por su delicto del hijo si fue en poca cantidad se entiende auerle hecho donacion de ello, pietatis causa, & sic intelligi debeat prædicta opinio Barto. in dicta. l. Stichus. ff. de pecul. lega. Pero si fuesse en mucha cantidad o el padre protestase que no lo da con intencion de dar se lo graciosamente sino de contar se lo en su legitima a su hijo o pareciese por algunos indicios que se lo quiso contar y dar para en quenta de su legitima como si se lo ouiesse assentado en el libro a su quenta, o en otra manera aunque no tenga en administracion bienes del hijo en tal caso sera obligado el hijo a tomarlo en quenta de su legitima y no por mejora, quod verissimū puto rationibus prædictis, nec obstabit. text. in dicta. l. liber captus. C. de captiuis. & post limi. reuers. vbi indistincte dicit quod solutum a matre pro redimendo filio non potest ab eo repeti, nam illa lex loquitur in filio capto*

ab hostibus vbi maior pietas 45
versatur quam in soluendo alio
debito ex sententia data contra
filium. Secundo quia nō loqui-
tur ille tex. de collatione vel im-
putatione in legitimam sed so-
lum quod mater non possit ab
eo repetere quod est diuersum
44 nam grauius est id repetere a
filio post redemptionē quā ei
imputare in legitimam, quare
non est eadem ratio nec valet
argumentum de vno casu ad
aliū diuersum vbi non cōcurrit
eadem ratio.

*¶ Delo qual se infiere que si el padre
pago por el hijo alguna cantidad
antes dela sententia por alcáçar per-
don dela parte de algun delicto, que
el hijo ouiesse cometido sila quãtidad
es grande, y el negocio se hizo vtilmẽ
te porque el hijo estaua preso y lo con-
certo por sacar al hijo dela carcel, y
aunque no estnuiesse preso si andaua
absente, y huyendo dela justicia delo
qual se seguia grã daño ala hazienda
o a su persona si le prendieran cōcur-
riendo estas dos cosas lo vno q̄ esto,
que el padre gasto en librar al hijo no
sea en poca cantidad. Lo segundo
quel negocio le fue provechoso y se con-
uertio en vtilidad del hijo en tal
caso sera obligado a tomarlo en quen-
tade su legitima o a traerlo a colla-
cion y particion por las mismas razo-
nes, y derechos arriba dichos. pro
quo benefacit rex. in. l. si filia.
§. si filius familias. & l. hæredes.*

§. si filius. ff. famil. herciscun. &
l. quãuis. & l. sedet si ideo. ff. so-
lu. mati. nec obstat quod tra-
ddit Bartol. qui contrarium vi-
detur sentire. in. l. Stichus. ff. de
pecul. lega. vbi tenet quod si an-
te sententiam pater soluit pro
filio pœnam pro delicto quod
filius non tenetur conferre vel
imputare in legitimam quia
illud intelligi debet quando
pœna erat certa in qua filius e-
rat condemnandus pro deli-
cto ab eo commissio. & totam
penam soluit pro eo ante sen-
tentiam quia tunc non gessit
utiliter pater negotium filij sol-
uendo pro eo penam ante sen-
tentiam cum eam non deberet
ante condemnationem, quod
colligitur ex mente, & verbis
Bartol. quod eo casu loquitur,
sed cum pater gessit negotium
filij utiliter vt in casu proposito
& impensum ex hac causa non
fuerit in modica quantitate,
non interest quod ante senten-
tiam hoc faciat vel post con-
demnationem cum vtroq̄ ea
su utiliter sit negotium gestū,
nec causa pietatis censetur fe-
cisse cum impensã fuerit in ma-
gna quantitate vt probatur ex
supradictis.

Quæ-

Q V Æ S T. XVIII.

46 **Q**uem quæritur. Si el
padre gastó a'guna
summa de marauc-
dis por su hijo clerigo
para hazerle auer algun beneficio li-
citamente como si gastó en algũ pley-
to sobre el beneficio para que lo obtu-
niessse y alcançasse su justicia, o en ex-
pedir las bullas o en otras cosas seme-
jantes si sera obligado a traer a col-
lacion y particion estos gastos y ma-
rauedis que el padre gastó por el en su
vtilidad y provecho. in qua quæ-
stione Bar. quem communiter
sequuntur. dd. in. l. r. §. nec Cas-
trense. ff. de colla. Bo. in. 2. col.
nu. 4. & in. l. in quartã. ff. ad le-
gem falcid. tenet, quod prædi-
cta impensã a patre facta non
conferatur ea ratione quod si-
cut dignitas vel beneficiū illud
non possit vendi nec trãsmitta-
tur ad hæredes immo reputetur
Castrense peculium similiter
quod impensum est pro eo
obtinendo Castrense reputatur,
& ideo non est conferen-
dum per regulam positam in
dicto. §. nec Castrense quia ca-
strensis nec quasi castrensia nō
sunt conferenda nec quod pa-
ter impenderit ad dignitatem
vel militiam consequendam.
47 *¶ Sed hoc iudicio meo indiget
aliqua declaratione quia huius
facti quæstio implicita est nam*

aliud est impensã quã pater fa-
cit pro adipiscenda dignitate
episcopatus vel alicuius præbẽ-
dæ ipsius filij, aliud est impensã
facta pro eo ad litigandū & ex-
pediendas bullas sui tituli vel
beneficij, ideo crederem in hac
re sic distinguendū esse, aut pa-
ter fecit impensã pro adipiscẽ-
da dignitate episcopatus vel a-
licuius præbendæ pro filio suo
quo casu certū est quod non con-
feretur nec imputatur in legiti-
mã non solū ipsa dignitas præ-
bendæ sed nec impensã in
hoc facta, quia talis dignitas
vel præbenda nō est venalis nec
trãsmittitur ad hæredes sed de
impensã facta pro filio clerico
ad litigandū & adipiscendã di-
ctã præbendã vel beneficiū vel
expediendas bullas vel si quid
est simile, videtur dicendum
quod conferatur & imputetur
in legitimã & sic debeat intelli-
gi & limitari doctrina Bart. in.
d. §. nec castrense. nã ipse loqui-
tur quã pater fecit dictam impẽ-
sã filij nomine ad aliquã digni-
tatẽ consequendã quæ cohæ-
ret personæ filij nec est vendibi-
lis nec trãsmittitur ad hæredes
nec habet cōmodū pecuniarū
vt est dignitas doctoratus & si-
miles, & est ratio quod non
conferitur quia filius præter ho-
norẽ dignitatis ex illa nullum

M 5 com-

commodum percipit sed si commodum pecuniarium haberet tunc cessat ratio quare non conferatur saltem illud quod lucratus est filius deducto onere, & labore dignitatis cum illud sit profectitium, & ex pecunia & impensa patris processerit, & ita sentire videtur Bar. in dicto §. nec Castrense, col. 3. nume. 4. versic. præterea istæ dignitates non videntur principaliter respicere commodum pecuniarium & Paulo infra. in. 4. column. 7. versicu. sed quæro quid de eo quod filius lucratur in vita patris ubi idem sentire videtur, remanet ergo conclusio in hoc quod id quod pater impendit pro adipiscenda dignitate, vel militia non conferatur si talis est dignitas vel militia quæ nec vendi potest nec ad hæredes transmitti nec habet aliquod commodum pecuniarium sed si habet commodum pecuniarium cessat ratio cur impediat collatio illius commodi deducto labore & honore dignitatis, nec obstat si quis dixerit, quod Batto. loquitur in dignitate vel militia quæ vendi potest vel ad hæredes transmitti quod verum est, sed hic in casu proposito nõ tractamus quod ipsa dignitas vel militia conferatur nec æstimatio eius sed de commo pecuniario quod si-

48

lius ex ea percipit, illud enim & locari, & vendi potest vt sūt omnes fructus & redditus beneficiorum & præbendarum nec obstat dicere quod illi fructus & redditus præbendarum sunt castrensia vel quasi castrensia ideo non conferuntur quia bene verum est quod sint castrensia & ideo non conferuntur sed nos non loquimur de collatione dictorum fructuum vel reddituum præbendarum sed de impensis a patre factis pro adipiscenda præbenda vel beneficio quæ commodum pecuniarium habent vendibile, & transmissibile ad hæredes, minus obstat si dicatur quod illud quod pater impendit in lite pro adipiscenda præbenda vel beneficio sit castrense sicut datū militi eunti in castra cum reputetur clericus, miles cælestis militiæ nã illud verum est quoad illud quod pater ei dedit ad ordines suscipiendos vel ad libros vel vestes clericales, & similia consequenda non id quod dedit ad titulum patrimonij vt in de patrimonij haberet ex quo possit alimentari (vt supra diximus) & multo minus erit castrense quod pater ei dedit postquã factus est clericus ad litigandū & adipiscendum beneficium, cum non sit necessarium beneficium ad exercitium dignitatis cle

clericalis quam iam adeptus erat filius vt in. l. Castrense peculium. ff. de Cast. pecul. vbi not. DD. maxime si iam pater ei dederat patrimonium sufficiens vt ordines & dignitatem clericalem susciperet, certe non video qua ratione in prædicta specie filius clericus non teneatur conferre quæ pater ei dedit ad litigandum & obtinendum beneficium & bullas expediendas, ideo crederem quod ad collationem eius teneatur saltem quo ad quantitatem fructuum beneficij quæ correspondit expensis factis per patrem dum modo non sit maior expensa quæ cõferri desideratur quam emolumentum fructuum beneficij receptorum a filio, cum cesset omnis ratio quæ collationi contradicat quod satis rationale esse videtur, qua enim ratione? si filius quærat pecuniã mutuam ad expensas litis quæ vertitur super beneficio suo adipiscendo vel ad bullas expediendas sinon inueniat, & pater ei dederit vel fecerit impensam non imputabitur & in legitima? si hoc animo fecerit pater vt imputetur filio nec dñ animo donandi apparet qui non præsumitur cum negotium eiuldẽ filij gesserit vtiliter faciendo dictam impensam vel dãdo ei pecuniam vt ipse faciat, *Transpare*

ce que se le deve de contar en su legitima lo q̄ el padre gastó por el hijo para este dicho effecto mientras no pareciere auer selo dado y donado graciosamente. & ita videtur intelligenda & limitanda doctrina Bartoli & sequatium. in. d. l. i. §. nec castrense. ff. de colla. bono. rationibus supradictis licet propter auctoritatem communis opinionis quæ est in cõtrariu non liceat ab ea recedere quamuis rationes supradictæ multum memoreant ad tenendam prædictã distinctionem.

Q V A E S T. XIX.

Vltèrius quæro. Si el A. in n. 49. Vide mo padre tomo a censo em chus. de diuissio. bo phiteosim una heredad. l. i. c. 6. n. 42. alla o casa por su vida y de un hijo qual el seña la se o de su hijo mayor en caso que no reserua se en si el dicho nombramiento, y al tiempo dela muerte vale mucho mas de re ta y censo la dicha casa, o heredad el hijo que nombrado o el mayor q̄ la han de auer quieren llevarla de mejoría sin q̄ le quente en su parte el mas valor ni otra cosa alguna los hermanos piden q̄ se le quente en su parte el mas valor q̄ oy uale la dicha heredad o casa demas dela carga del dicho censo. dubitatur quid iuris erit in hoc casu. in quo Bart. in. l. i §. nec Castren. Ange. & Alex. in. l. in quartam. ff. ad legem falci. Bal. & Paul. in. l. omnimodo.

M 5 §. im

§. imputari. C. de inoffi. testam. tenent quod filius teneatur imputare in legitimam suam dictam rem emphiteoticam quā pater accepit pro se & filijs suis non tamen teneatur conferre quia inuita patris non recepit sed post mortem eius & quod filius acquirit post mortem patris non confertur, vt in. l. a patre & in. l. nec emancipati. C. de collatio. bene tamē imputatur in legitimam, vt in. l. illud eod. Anto. Go. in. l. 29. Tauri. nu. 21. velut in via tangit hāc quæstionem dicitq; filium teneri ad collationem si pater ei inuita dedit prædictam rem, non tamē quod totam ipsam rem conferat sed valorē eius deducta pensione sed si non traddidit inuita sua sed post mortem ex dicto pacto cum domino eiusdem rei factō nullum verbum dicit sed Salicetus in. d. l. omnimodo. §. imputari in. 2. col. disputauit late hanc quæstionem & finaliter concludit quod etiam si pater inuita sua ipsam rem nō traddiderit filio sed post mortē ad eum peruenerit ex dicto pacto teneatur eam conferre modo prædicto per Bar. in. d. §. nec castrense, videlicet id quod valere potest deducto onere quod probat multis rationibus & maxime in dicta. l. omnimodo. §. imputari. C. de inoffi. testam.

quod verius esse videtur rationibus per eū adductis alioquin si contrarium diceremus sequeretur qd si pater emit prædiū filio suo hoc pacto quod venditor potiretur fructibus inuita sua & post mortem peruenisset ad filium, & tradderet filio suo quod non teneretur filius illud prædium emptum pecunia patris conferre fratribus suis quia post mortem patris id. acquisiuit quod esset absurdum cū sit emptum pecunia patris sicut militia quæ vendi potest emptā per patrem quæ conferri debet vt supradiximus. *Y así concluyo que el hijo será obligado a traer a collacion y particion con sus hermanos el valor dela dicha heredad o casa sacada la carga de la pensien que tomo a censo su padre para si y para sus herederos por su vida y de un hijo suyo qual el nombrasse salvo si le nombro y se la mando en su testamento, porque estonces no sera obligado a traerla a collacion ni tomalla en quenta de su legitima, porque las mandas o legados que el padre o madre haz en a sus hijos en su testamēto no son obligados a traerlas a collacion sino que las han de llevar demas y aliende de su legitima. vt in dicta l. a patre. & l. nec emancipati. C. de collatio.*

¶ Pero esto se a de entender y limitar, salvo si el padre no ouiesse tomado a censo emphiteosim la dicha heredad o casa por su vida y de un hijo qual

el nombrasse en su testamento, o en otro qualquier contracto entre vivos vt sæpe solet fieri, porque estonces si el padre en su cumplimiento del dicho contracto le nombrasse, y no le mandasse las dichas casas sino que solamente le nombrasse, para que succediese en ellas conforme al dicho contracto no las llevaria de mejora, sino que las trayra a collacion porque este nombramiento no es legado sino sequella necessaria del primero contracto. initio eius in specto arg. tex. & quæ ibi notant. DD. in. l. 3. §. scio. ff. de mino. *Saluo si se colligiesse de algunas palabras del testamento que el padre quiso que las llevasse precipuas por prelegado, y no las truxesse a particion con sus hermanos quia tunc voluntas testatoris seruanda est, vt in. l. cum proponebatur. ff. deleg. 2. cum concord.*

¶ Tertius casus est indubitabilis, si el padre tomo a censo emphiteosim la dicha heredad o casa por cierta pensien annua que ha de pagar en cada un año por si, y por sus hijos, y herederos y successores para siempre con que no la puedan partir ni diuidir aunque sea entre herederos, (vt moris est.) en tal caso los partidores las adiudicaran a uno de los hijos si el padre no le nombro en el testamento en el valor que tiene al tiempo dela muerte con la carga del dicho censo sin que sea necessario traerla a collacion, ni particion pues no la dio el padre en vida ni en muer

te a ninguno de sus hijos, sino que se ha de partir el valor y estimacion de ella entre sus herederos como bienes que quedaron por suyos al tiempo de su muerte como todos los otros bienes de su herencia, & in hoc casu proprie loquitur. quod ten. Anton. Gom. in dicta. l. 29. de Toro, & ita intelligi debet doctrina Barto. in dicto. §. nec Castrense, nam vt vides etiam si non conferatur quia non fuit data filio in vita patris tamen partiri debet æstimatio eius inter hæredes non tamen vnus filius habebit eam rem precipuam, vt videbatur sentire Barto. in dicto. §. nec Castrense, sed hoc non dixit si bene inspicatur.

¶ Ex his etiam infertur ad aliā quæstionem quam vidi de facto, vn padre tomo a censo una casa por su vida y de un hijo suyo qual el nombrasse por diez ducados que auia de pagar cada año de censo, y tributo despues el padre gasto mucho en reparalla para que se pudiesse habitar. y diola aun hijo en casamiento y nombrole para q succediesse en ella despues de los dias de el padre ualendo como valia mucho mas de renta y alquiler en cada un año de lo que montaua el censo y pensien que se pagaua en cada un año, así por los reparos y mejoramientos que el padre hizo en ella como por q el tiempo auia subido el ualor y alquileres de las casas, muerto el padre los otros hijos

piden que este traya a collacion las dichas casas, quanto al mas valor delo que podian valer demas dela pensio que se paga de ellas: el hijo que la recibio dize que no es obligado a traer a collacion las dichas casas porque la propiedad y directo dominio era del padre sino que de necesidad auia de nombrar por successor en ellas vno de sus hijos para despues de sus dias y que el ha pagado, y paga el tributo corrido despues que las posee. quæritur de collatione quid iuris sit & videtur quod filius non teneatur conferre cū pater de necessitate eligere & nominare debuit vnum ex filijs suis, nec fuit donatio, nec liberalitas patris argu. tex. in. l. vnū ex familia. §. si de falcidia. ff. de lega. 2. ibi quid est enim quod de suo videtur relinquere quia quod reliquit omnino reddere debuit. & cet. Respondeo, que el hijo sera obligado a traer a collacion y particion lo que mas valia de renta y alquiler las dichas casas de la pensio que pago por ellas el hijo al tiempo que uiuio y moro en ellas en vida de su padre, per ea quæ dicta sunt & traddit Barto. in. d. l. i. §. nec Castrense. col. 4. ff. de collatio. bono. quem sequuntur cōmuniter. dd. ibi & in. l. in quartam. ff. ad legem falcid. y demas delo que rentaron o podian rentar las dichas casas sacando la carga del censo y pensio por el tiempo que vi-

uio su padre y moro en ellas el hijo sera obligado tambien a traer a collacion lo que mas valen o pueden valer de renta sacada la pensio por el tiempo de la vida del hijo por auer recibido en vida de su padre y auer le nombrado por successor en ellas para despues de sus dias moderando lo que podian valer las dichas casas de traspasso si se dieran a otro con la dicha carga por el dubio euentu de la vida deste segundo poseedor nombrado por successor despues de los dias de su padre, & hæc conclusio vltra traddita per Bar. & dd. in. l. illud. C. d. colla. sumitur ex Bar. in dicto. §. nec Castrense, vbi tenet quod militia vel res emphyteotica traddita filio in vita patris sit conferenda cum sit transmissibilis ad hæredes, non solum ipsa militia sed etiã redditus quos ex ea percepit filius in vita patris deducto onere: probatur hæc distinctio in. l. cum Titio. ff. ad legem falcid. vbi etiam not. DD. in simili quæstione, nec his obstat prædicta lex vnum ex familia. §. si de falcidia quia hic filius recepit plus a patre quam ipse pater recepisset cum pecuniam suam impenderit in reparacione & melioratione facta in dicta domo, & sic cessat ratio dictæ legis i quātū dicit quod ē enī quod suo videatur reliquisse quia quod reliquit oīno reddere debuit cum

cum pater de suo reliquit dictam impensam quam fecit in melioratione dictæ domus. immo etiam si nihil impendisset sufficit ad collationem faciendam quod ex tempore plus valeat prædicta domus & redditus eius cum pater ex cōtractu suo id acquisiuit & sit patrimonium eius. diuersum enim est quod dicitur i dicto. §. si de falcidia nam illud fidei cōmissum totum datum est ex mera voluntate testatoris sine cōtractu accipientis. ideo argumentum de vno casu ad alium non procedit.

Q V A E S T. XX.

45



Uterius quæro, si el padre dio en dote a su hija alguna parte de su hacienda q̄ sea inofficiosa porque fue mas delo q̄ monta su legitima y tertio, y quinto en que pudo mejor alla conforme a la ley. 29. de Toro, o si fuese oy en mas q̄ su legitima porque por via de casamiento no puede ser mejorada la hija, ni recibir en dote de su padre mas q̄ su legitima, o de su madre, vt in ca. 101. de las cortes de madrid de el año de mill. 534. si podra el padre en su vida, o sus hermanos pedir esta demasia que fue inofficiosa, & videtur quod possint statim petere etiã durante matrimonio inter filiam & generū, vt in. l. 29. de To

ro quæ disponit quod dicta dos i officiosa possit peti ab ipso genero, & quod filia & ipse genero teneantur reddere id quod est inofficiosum etiam constante matrimonio licet de iure communi non possit peti a genero dos inofficiosa quia eā non hēt ex causa luctratua, vt traddit Bar. quem sequuntur communiter omnes in. l. si. §. si a Socero. ff. de his qui. vt indig. & Bal. in authen. ex complexu. C. de incest. nup. & ita tenet expresse licet obiter Pala. Rub. in. l. 17. de Toro nu. 34. quod pater ipse quod talem dotē inofficiosam dedit possit eā petere vel filij eius in vita patris quod verum non puto hac ratione quod prædicta lex. 29. de Toro hoc non dixerit quod in vita patris prædicta dos i officiosa peti possit. immo si bene consideretur dicta lex veynte y nueue, disponit contrarium in eo quod dicit quod ad hoc vt dici possit dos inofficiosa possit filia & maritus eius eligere duo tempora quando dos data fuit vel tempus mortis patris vt inspicatur valor paternæ hæreditatis, vt ex hoc sciamus an sit vel non prædicta dos inofficiosa, itaque licet tempore quo data dos fuit videatur inofficiosa respectu valoris præsentis patrimonij poterit postea tempore mortis patris non esse inofficiosa quia plu

plura bona acquisierit pater. 56
quæ nō habebat tempore quo
dotem dedit. Por lo qual es cosa cla
ra y sin dubda quel padre ni sus hijos
no podran pedir la dote inofficiosa en
vida del padre o de la madre que la
dio hasta que sea muerto, y visto el
valor de los bienes y herencia por q̄
estonces se vera si es inofficiosa o no
la dicha dote hecho el aprecio y tassa
cion de los dichos bienes.

55 ¶ Delo qual se infiere que si el padre
prometio a su yerno alguna quanti-
dad en dote con su hija que al pare-
cer de presente es inofficiosa y el yer-
no se la pidie por justicia y el suegro
se defendiere, y allegare que no es obli-
gado a pagarla mas delo que le cabe
en su legitima y los hijos se oppongan
y alleguen y prueuen lo mismo y que
no le cabe tanto en su legitima, y el
padre diga que el se allana a hazer
luego particion de sus bienes que de
presente tiene con su hija y yerno, y en
tregalle todo lo que le cupiere en su
legitima que toda via sera obliga-
do a pagar entoramente la dote que
prometio, porque no se puede dezir la
dote inofficiosa hasta que se vea el
valor de los bienes que dexa el padre
al tiempo de su muerte pues el yerno,
y hija tienen derecho de poder eligir
uno de los dichos tiempos, & ita
practicatur, & iudicatum fuit

in hoc regali auditorio Grana
rensi referuato tamen iure op-
ponendi, & agendi de in offi-
tiosa dote patri, & hæredibus
eius post mortem ipsius patris.

Contrarij ad d. q. 3.
plures auctoritates
resoluit senes
Bato in sua
Praxi lib. 2. q. 17.

¶ Bene tamen verum est quod
post mortem patris qui dotem
inofficiolam dedit si apparue-
rit esse in officiosa poterunt fi-
lij & hæredes eius eam petere,
& recuperare a filia & marito
eius etiam durante suo matri-
monio per dictam legem. 29.
de Toro quæ hoc statuit corri-
gēs in hoc ius commune quod
contrariū disponebat (vt supra
diximus.

56 ¶ Sed viuente patre nullatenus
audiri debent super hoc ipse pa-
ter aut filij ratione præ dicta, &
alia potissima videlicet qd tem-
pore mortis patris possit cōtin-
gere quod filij qui nunc dicunt
dotem iofficiolam decesserint
in vita patris quā obrē maior sit
legitima filia, a qua dos vt in of-
ficiosa petitur, nā si quatuor for-
te erāt filij quibus quadringēta
ex quingentis debētur nomine
legitimæ tpe quo dos data fuit
& petitur vt inofficiosa solū cē-
tum pertinebant ad filiam no-
mine dotis pro legitima sua,
tempore autem mortis patris si
filij ante decesserint erit legiti-
ma filia dotata quadringenta
& sic non erit dos inofficiosa li-
cet in officiosa appareat tpe
quo petitur in vita patris cum
filij nō habeant legitimam nec
ius aliquod i bonis patris dum
ipse viuit. vt in. l. qui superstitis
vbi not. DD. ff. de acquiren.
hered.

hæred. qua ratione & supradi-
ctis sine dubio esse videtur præ-
dicta quæstio & conclusio.

Q V Æ S T. XXI.

Vide mor quachus. lib. 4. c. 11. ex. 12. 98.



Igesimo primo
quæro. Si el mari-
do mado a la mu-
ger en su testamen-
to, vt plerunque
fieri solet, el usu-
fructo de todos sus bienes que llevara
la muger deste legado si el marido de-
xo muchas deudas y bienes muebles,
y rayzes, y q̄ parte le daran los parti-
dores de los bienes del marido. Re-
spondeo facti huius quæstionē
implicitam esse ideo eam aper-
tius explicare oportet, por q̄ si el
marido le mando a la muger el usu-
fructu de todos sus bienes en tal caso
primero se han de sacar todos las deu-
das y de solo lo q̄ qd dare poco o mucho
llevara la muger el usufructo, por q̄
appellatione bonorū veniunt
bona defūcti deducto ære alie-
no, vt in. l. sub signatū. ff. de ver-
bo. sig. cū concordan. Pero si el te-
stador le mando el usu fructo de tal
heredad o de sus bienes rayzes q̄ de-
xare quando falleciere en tal caso lle-
uara el usufructo de los bienes ray-
zes del defunto sin q̄ se saqn las deu-
das de la herencia q̄ dexare sino quel
heredero las pagara de los bienes q̄ de-
xo el defunto y la muger toda via lle-
uara el usufructu de todos los bie-

nes rayzes q̄ qdaron, textus est no-
tabilis qui hanc distinctionem
facit in. l. ff. de usufructu. lega.
& ibi not. dd. & in. l. nō amplius
§. ff. deleg. 1. & dele. 2. l. si quis
feruum. §. ff. & l. sequenti. & in
l. nā quod. §. ff. & l. sequenti. ff.
ad Trebellia. & l. bonorū. ff. de
verbo. signi. dixerit aliquis par-
ui vel nullius esse effectus hu-
ius rei differentiam quam po-
nit iurisconsultus in dicta. l. fin.
de usufructu lega. nam in vtro-
q; casu hæres debet debita
hæreditaria soluere de bonis
defuncti, & his deductis de re-
liquo legatarius vsum fructum
habebit. Respondeo magni ef-
se effectus huius rei inuestiga-
tionem nam in primo casu qn
d bonorū omnium testator le-
gauit vsum fructū & debita sint
tā grauia, quod non sufficiant
ad ea soluenda bona mobilia,
& creditores ad recuperan-
dum quod sibi debetur vendi-
derunt omnia bona mobilia,
& aliquam partem immobiliū
de residuo tantum vsum fru-
ctum habebit mulier, in secun-
do vero casu quando testator
legauit vxori vsum fructum re-
rum immobilium vel certa-
rum rerum etiam si creditores
eā vendiderint & cōsumpserint
nihilominus earum rerum v-
sum fructum integrum vxor ha-
bebit saltem in æstimatione &
valo

valore eius cum legatum vsus fructus æstimatione recipiat,⁵⁹ & quando non potest idẽ vsus fructus in specie prestari deuenitur ad æstimationem eius vt in. l. si vsusfructus mihi in benium & quæ ibi not. DD. ff. de vsufructu lega. nam legatarius non tenetur ad debitum hæreditarium sed hæres, ut in. l. pro hæreditarijs. C. de hæredi acti. & l. ea quæ. C. fami. hercisc. & l. i. C. si cert. peta. ideo multum considerata sunt verba testatoris quibus vsus fuit in huiusmodi legato.

Secundo dubitatur in casu præmissis quando testator habens filios legauit vxori vsu fructum omnium bonorum. Si valdra este legado quanto al vsu fructo de todos los bienes del testador, o solamente el vsufructo de la quinta parte de los bienes del testador porque el padre no puede gravar al hijo en su legitima e la propiedad ni en el vsufructo de los bienes, vt in authen. nouissima. vbi glo. & DD. C. de inoffi. testam. & in. l. scimus. §. cum autem eod. titu. super quo multum dubitauit glo. in dicta authen. nouissima & in corpore vnde summitur, videlicet in authen. de trien. & femi. §. i. col. 5. & tandem in dicto authen. vnde sumitur. §. i. i verbo relinquat tenet quod legatarius habebit vsufructum

omnium bonorũ, nec per hoc videtur filius grauatus in legitima cum habeat proprietatem omnium bonorum hæreditatis per legem vxori meæ. ff. de vsufructu. lega. vbi est casus expressus pro glo. sed glo. in dicta authen. nouissima firmat contrariam sententiam, immo quod dicta. l. vxori meæ sit correctæ per ius nouum in dicta authen. nouissima. & ita in expresse tenet doctor de Segura in repet. legis vnum ex familia fol. 21. in 2. col. ff. de lega. 2. & Cifuen. in. l. 16. de Toro & ita tenent oēs communiter secundum Ange. & Paul. in dict. authen. nouissima; ego vero contrariam sententiam veriore esse existimo immo quod legatum vsus fructus vxori factum valeat in vsu fructu omnium bonorum testatoris, dũ modo æstimatio eius non excedat quintum bonorũ in quo potest pater gravare filium & de eo disponere inter extraneos cum possit legatario traddi æstimatio vsus fructus omnium bonorum in pecunia filio vero sua legitima in proprietate & vsufructu, vel possit ipsi legatario traddi vsus fructus quintæ partis bonorũ vel in ipsis rebus vel in æstimatione secundum distinctionem legis non amplius. §. fin. ff. de leg. i. cum lege sequenti. & aliarum

qua

quatuor partiũ vsusfructus prestare in æstimatione. & sic filius non fraudabitur legitima sua in proprietate nec in vsufructu. nec legatarius legato suo. & hæc est intentio textus in dicta authent. nouissima quod probatur ibi cuius portionis nec vsufructu defraudari possunt liberi quidem a parente. ergo si non fraudantur legitima modo supradicto cum non excedat æstimatio vsusfructus quintam partem bonorum non debet similiter defraudari legatarius legato suo. quod etiam tenet Bar. in authen. hoc locũ. C. si secund. nup. muli. nu. 8. versiculo si ipsi filij velint ipso debito esse contenti. vbi declarat prædictam legem vxori meæ. ff. de vsufruct. lega. quod verissimũ puto per dictam legem & rationem supradictam quibus congrue responderi non potest licet cum glo. quæ contrarium tenuit in dicta authen. nouissima sit communis opinio sed non est contra eam nec contra intentionem dictæ legis prædicta distinctio quam facit Bar. in dicta authent. hoc locum cum ex ea nullum grauamen habeat filius in legitima sua & ita concordantur dictæ duæ opiniones & contrarietas dictarum legum, quod euidentissime æquum videtur cũ per eam vnusquisq; ius suũ

integrum recipiat tam filius hæres quam legatarius & pro hac opinione pondeto verba legis fo. tit. 5. l. 9. lib. 3. quæ hodie auget legitimam filiorum, dicit enim, *ningũ home que aya hijos pueda dar ni mandar mas de la quinta parte de sus bienes. &c.* ergo vsq; ad quintam partem potest si non valet plus vsusfructus in estimatione & ita sentit ibi gl. in verbo *de la quinta parte* post prin. & inferius in uerf. quid si legetur vsusfructus. & idem sentit pala. rub. in repeti. rub. fol. 14 in. §. & procedunt ista. num. 4. §. 25.

¶ Fũdatur etiam prædicta mea conclusio in decisione textus notabilis in. l. si domus. §. in pecunia. vers. qui confitetur. ff. de lega. i. vbi habetur quod ex iusta causa licet hæredi soluere legatum in æstimatione & non in ipsa specie legata cum commode ipsa species traddi non potest. sic in proposito nostro cum non possit solui nec traddi vsusfructus omnium bonorum propter legitimam filij qui nec vsufructu in ea fraudari nec grauari possit merito denietur ad æstimationem vsusfructus cum eo modo filius nõ grauetur si non excedat quintum nec legatarius fraudabitur legato suo & sic vtriq; consulatur vt suum ius quisq; recipiat

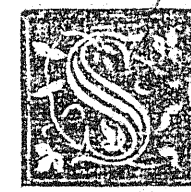
N quod

64

quod ita fieri non est contra prædictam legem in authentici nouissima immo secundum mentem eius quæ colligitur ex supra scriptis verbis cuius portio nis nec usu fructu defraudari possint &c. nec est nouum in iure quod legatum usus fructus soluat in æstimatione quod fieri debet ex aliqua iusta causa, vt in l. generaliter. §. fi. & ibi glo. ff. de usu & usufructu. lega. & in l. si usufructus mihi in Bie nium. & in l. si eod. titu. & in di cta. l. non amplius. §. fin. & l. po test. ff. de lega. i. ex quibus con cluditur, que valdra el legado del usufructo de todos los bienes que el marido hizo a su muger y llevara la estimacion de el como no exceda el quinto. La qual estimacion se hara y moderara, secundum formam positam in l. cum Titio. ff. ad legem falcid. iuncta. l. hæredita tum eod. titu. Tassando el dubio euentu que podria valer el usufructo por los dias de la vida del legatario de tal manera que si excediere el valor del quinto de los bienes no lleue mas de hasta el quinto, y de alli se cumplan las mandas pias y gra ciosas que el testador hizo en su testa mento conforme a la ley treynta de Toro.

Q V A E S T. XXII.

Vide morquehus. lib. 4. c. 11. n. 90.



Ed incidenter quaero. Si el marido man do ala muger el usu fructo de todos sus bie nes por su vida y dexo alguna quan tidad de dineros los quales sus here deros dieron a censo o en compañia a perdida y ganancia en alguuos con tractos justos no sabiendo lo que el marido dexo ordenado en su testa mento porque sorte murio en Indias o en Italia o en otras partes longin quas donde no se pudo saber su testa mento hasta despues de pasado mu cho tiempo si la muger podra pedir por razon de la manda del usufructo de sus bienes que le hizo el marido todos los redditos de estos censos que se dieron por los herederos despues de muerto el marido o las ganancias que se ouieren hecho de los dineros que se dieron en compañia a perdida o ga nancia o llevara solamente el princi pal de los dichos censos que fueron da dos a tributo o perdida y ganacia. Respondeo, que la muger no lleua ra cosa alguna por razon del dicho legado de los corridos de los dichos censos o ganancias que se ouieren he cho con el dinero que dexo el mari do defuncto sino solamente el princi pal que se dio a tributo o en compa ñia a perdida o ganancia por sus he rederos, pero si el marido lo dio en su vida a censo o en compañia en tal caso llevara la muger la suerte prin cipal de todo el dinero que fue da do de esta manera con mas todas las ganancias y censos corridos, rex.

est

67

text. est notabilis i sua distinc tione i. l. vxori usufructu ff. d. usufru. lega. que ad hoc notat oes scri bentes cuius ratio est quod he reditas defuncti consideratur respectu bonorum quæ reliquit defunctus tempore mortis non quæ postea creuerint fructibus vel accessionibus. vt in l. 3. & in l. in ratione legis falcid. mortis. ff. ad legem falcid. ex quo infertur, que si los censos que hizierõ los herede ros con los dineros que dexo el defun cto se ouiesse perdido o deteriorado, o se ouiesse perdido los dineros que die ron en compañia a perdida y ganancia, que la muger a quien fue manda do el usufructu de los bienes del de functo no estara obligada a perdellos ni a tomallos como estuieren, sino q se los han de dar todos los bienes de la herencia que dexo su marido como es tauan al tiempo que murio, saluo si se ouiesse perdido sin su culpa de los dichos herederos por algun caso for tuito, o por otras causas nam secun dum naturam est comoda cu iusq; rei cum sequi quem sequi tur incommoda. vt in regula iu ris secundum naturam. ff. de reg. iur. & in d. l. 3. ff. ad l. falcid. sed hoc crederem limitandum que proceda y aya lugar quando las he rederos vieron y supieron el testa mento del marido, en el qual quedo por usufructuaria la muger, que en tal caso si ellos emplearon el dinero que hallaron en la herencia sin vo.

luntad de la muger en censos, o en otros contractos que se perdieron, que no sera obligada la muger a passar por ello ni tomallos a su quenta pues sabian que no lo podian hazer sin su voluntad, pero si ignoraron el testa mento porque el marido murio en par tes longinquas y ellos hizieron aque llas diligencias creyendo que murio sin testamento, y que ellos eran sus he rederos abintestato, en tal caso por la justa ignorancia facti, no serian obli gados a dar mas de lo que ellos tienen en los dichos censos y contractos arg. tex. in l. fin. §. fina. ff. de legat. 2. qui hanc distinctionem probat & est notabilis in sua decisione pro quo facit etiam rex. in l. ite veniunt. §. præter. & l. sed & si lege. §. consuluit. ff. de peti. hæ redi. licet hæc conclusio non si ne aliquo serupulo procedat cum sit contra primam conclu sionem supra proximam ideo super hoc relinquo cogitan dum.

Q V A E S T. XXIII.



68

TEM quæro, si el marido que man do a su muger el usufructo de todos los bienes que tenia dentro de su casa era mercader y tenia muchos bienes muebles en su tien da en mercaderias, que eran parte de sus bienes, vt solent

N 2 comu

communiter mercatores face-
re nam in mercibus habent ma-
iorem partem patrimonij. Si la
muger lleuara el usufructo de todas
las mercaderias que tenia para ven-
der. Respondeo, que lleuara sola-
mente el usufructo de lo mueble que
tenia en su casa, y no de las mercade-
rias que tenia para vender, vt in. l.
generalis. §. vxori vsumfructum.
ff. de usufruct. lega. qui text. est
notabilis. & menti tenendus in
decisione sua, nam forte quili-
bet interrogatus contrarium di-
ceret ex rigore verborum ipsius
legati nisi illum tex. videret.

Q V A E S T. XXIII.

69



Mterius quæro,
eodem casu re-
tento. Si el mari-
do mando el usu-
fructu de todos
sus bienes a su mu-
ger como ha de gozar de los bienes
muebles y semovientes y q̄ han de bol-
uer sus heuederos despues de sus dias
a los heruederos del marido si se hanga
stado cōsumido o deteriorado los bie-
nes muebles con el uso de ellos, i quo
videtur dicendū, que la muger se-
ra obligada a dar fianças antes que
sele entreguen los bienes que usara
bien de ellos a albedrio de buen va-
ron y quanto a los dimeros y mueble q̄
se consumen con el uso que los volue-
ra otros tantos en el mismo valor, y
estimacion q̄ los recibe, y quanto a los

bienes semovientes como son anima-
les o ganados que usara bien de ellos
y voluera los que q̄ daren acabada
su vida y usufructo, y si fueren al-
gunas manadas entras de ganados
que gozara de los fructos y de los mi-
smos fructos hēchira las cabeças que
le faltaren o murieren, vt habetur
in. l. i. ff. usufructuarius quem ad-
mo. caue. & in. l. vetus. ff. de usu-
fru. earum rerum quæ usu cōsu-
muntur. vbi not. doctores & in.
§. cōstituitur. instit. de usufruct.
I segun esto parece que la muger seria
obligada a voluer todo lo mueble tal
y tan bueno y en la misma estimaciō
que lo recibio o el precio de lo que estō-
ces valia. De lo qual se sigue que sino
ouiese dexado el marido bienes ray-
zes sino todo en muebles que lleuaria
poco o ningun prouecho deste legado
de usufructo la muger. Ego autē
in tali casu crederem quod mu-
lier vti debet his rebus mobili-
bus arbitrio boni viri secūdum
formam legis sed & siquid. §.
& si vestimentorum. ff. de usu-
fruct. I que usando bien de estos bie-
nes muebles, secundum formam
dictæ legis, que no sea obligada a
restituyr a los heruederos del marido
mas de los mismos bienes que le que-
darongastados o deteriorados con el
uso de ellos como estubieren el dia
que se acabare el usufructu, tali ra-
tione, nam supra dictæ leges
& iura loquuntur in usufructu
formali qui nomē & effectum
habet iuris in quo multa spe-
cialia

cialia statuta sunt a iure, nam
usufructuarius amittit vsumfru-
ctum per maximam & mediā
capitis diminutionem item si
filius familias habet vsumfru-
ctum & moriatur viuentē pa-
tre non amittit vsumfructum
sed consolidatur in patre & eū
retinet pro tempore vitæ suæ.
vt. l. fi. C. de usufruc. quod peni-
tus alienum puto ab usufructu
quem maritus legat vxori, vel
70 sponsæ, quæ nō exiuit a patria
potestate quia velata non erat
& omnino contrarium volun-
tati mariti defuncti qui legauit
vxori vel sponsæ vsumfructum
omnium bonorum suorum pro
tempore vitæ suæ, vt non inte-
lligatur tale legatum de usufru-
ctu formali quod nomen & ef-
fectum iuris habet, sed de sim-
plici usu & fructu bonorum vt
verbum hoc iuulgari sonat, ver-
ba enim testatoris intelligi de-
bent secundum communem v-
sum loquendi, non secundum si-
gnificationem iuris. vt voluit
71 glo. notabilis in. l. librorum. §.
quod tamen Cassius quam cō-
muniter sequuntur ibi. DD. ff.
de lega. 3. pro qua est textus ex-
pressus in. l. Labeo in princi. ff.
de supellect. lega. ibi, nec mirum
est moribus ciuitatis & usu rerū
appellationem eius mutatam
esse & ibi: seruius fatetur senten-
tiam eius qui legauerat aspici o

memor que
lib. 4. c. 1.
et. 99.

portere in quam rationem eā
solitus sit referre & ibi. non e-
nim ex opinionibus singulo-
rum sed ex communi usu, no-
mina, inquit exaudiri debere
nec aliquis extimandus est di-
xisse quod non mente agitaue-
rit vt in eadem lege labeo. §. idē
Tubero. ff. de supellect. legat.
cum ergo testator non senserit
de usufructu formali, cum de eo
non cogitauerit nec intellexe-
rit quid sit, vel quem effectum
iuris habeat quia communiter
ignoratur, merito iudicari, &
intelligi debet hoc nomen, usu
fructu, in vulgari prolatum
secundum communem vsum
loquēdi vt in dicta lege labeo.
Iansi concludyo (salua correctio-
ne cuiusquam melius sentien-
tis) que esta palabra usufructo,
pronunciada en nuestro vulgar Ca-
stellano (maxime ab eo qui ius
ignorauit:) se entiende y deue entē-
der de solo el usufructo, y a prouecha-
miento de los bienes del testador por
la vida del legatario y que no se en-
tendera segun la significacion que de
iure tiene esta palabra usufructo, de
lo qual se siguen muchos y muy nota-
bles effectos.

Lo primero que si el marido man-
do a su esposa que estaua de baxo de resolucio-
nē en la patria potestad del padre porque
dava usufructo mul. val. no era velada el
usufructo de sus bienes por los dias de su
vida, que muerta esta muger no lleuara, ni go-

zara el padre del usufructo por los dias de su vida como lo dispone la ley fi. C. de usufruc. porque esto es contra la voluntad del testador, qui non cogitavit de patre, nec de tali effectu.

Lo segundo que aunq̄ el derecho de usufructo de iure no se puede ceder sino que se consolida con la propiedad que en este caso se podra ceder todo el uso y aprouechamiento que la muger tuuiese en otra persona y no lo perderia por eso, ni se perderia, media capitis diminutione, como si el que tuuiese el usufructo fuese por algun delicto desterrado en una isla como se perdia de derecho por estos casos, vt in. l. arboribus in prin. ff. de usufruct. & in. l. si usus fructus fundi. ff. de iure doti. & in. l. locare. ff. locati. & in. §. constituitur. & in. §. finitur instit. de usufructu. Lo tercero que quando el marido mando el usufructo de todos sus bienes a su muger para que gozasse del fructo, y aprouechamiento de ellos por todos los dias de su vida, que en tal caso los dineros vino, y azeite, y trigo y otras cosas que se consumen sera obligada a voluellas en la misma cantidad acabado el usufructo. Pero los vestidos ropa blanca y tapiceria, y otros bienes muebles que se deterioran con el uso de ellos que aquellos no sera obligada la muger a pagar la estimacion de ellos ni a voluellos en el mismo valor, y estimacion que tenian quando los recibio sino que usara de ellos mo-

deradamente conforme ala ley sed & siquid. §. & si vestimentorū. ff. de usufructu. pues el testador le mando el usufructo, y aprouechamiento de ellos, quod secundum commuem vsum loquendi hoc significat vt supradiximus quod est maximi effectus, & multum rationi consonum & voluntati testatoris, cum alias modici vel parui effectus esset huiusmodi legatum usufructus in rebus mobilibus cum testator hoc expresserit in vulgari nostro scilicet. mando el usufructo y aprouechamiento de mis bienes. &c.

- 1 **V** usufructu omnium bonorum uxori legato & alij usufructu alicuius fundi an usufructus fundi particularis legati extra hi vel exire debeat ex legato generali uxori facto.
- 2 Improbatur & examinatur opinio Bart. in. l. Sempronio. ff. de usufruc. lega.
- 3 **U**xore mortua cuius fructus omnium bonorum legatus est ante perceptionem fructuum & pensionis quia fructus fundorum locatus erat dilatione data ad pensionem solvens dum eius dies non venerat tempore quo vxor decesserit an ad heredem viri vel vxoris pertineant predicta pensiones.
- 4 **F**ilius melioratus in tertio bonorum incerta re si ista res ab alio possideatur an possit filius melioratus eam vendicare cum fructibus ab illo possessore.
- 5 **F**ilius melioratus in tertio cuius pater habebat certam rem prelegatam cum onere vt post mortem restitueret vni ex filiis an talis filius melioratus in tertio habebit partem in ea re quam pater habuit cum onere predicto.
- 6 **F**ilia dotata in mille si velit illa conferre & habere partem hereditatis paterna cum fructibus an iure hoc possit petere vel superfluum tantum quod ei debetur cum fructibus compensatis vel deductis mille que recepit.
- 7 **P**arentibus arbitrium datur in quibus bonis legiti-

giti.

- 8 **F**ilia habebit actionem ad petendam partem hereditatis cum fructibus contra fratres suos si dotem quam pater ei dederit sine culpa vxoris maritus perdidit cedendo actionem licet inanem contra maritum.
- 9 **F**ratres si diuisionem hereditatis emisserint multo tempore quo elapso multum creuerit valor hereditatis tempore autem mortis patris filia dotata legitimam integram vel plus receperat inspecto valore bonorum tempore mortis nunc autem minus habet respectu presentis temporis an possit partem que sibi deficit cum fructibus petere collatione facta dotis recepta.
- 10 **Q**uanto tempore prescribatur contra filios hereditatem paternam petentibus.
- 11 **D**eclaratur & limitatur opinio Bald. in. l. licet. C. de iure delibe. asserentis filium petentem hereditatem paternam non posse excludi minori tempore nonaginta annorum.
- 12 **F**ilius melioratus in tertio an habebit partem fructuum hereditatis productorum post mortem patris sicut habere debent coheredes deset pro qua parte.
- 13 **D**eclaratur tex. in. l. si quis seruum. §. fin. C. l. cum autem pars bonorum. ff. delegat. 2. & improbat opinio Pauli de Castro ibi posita.
- 14 **S**i pater aut mater constante matrimonio filij dederit aliquam rem vel pecuniam vt in alimentetur an teneatur illam conferre vel censetur melioratus in illa re.
- 15 **P**ater si vendidit bona aduenticia filij an filius possit petere precium rei sue a fratribus coheredibus vel vendicare rem suam ab emptore.
- 16 **F**ilius non potest rem suam vendicare a possessore quam pater vendidit sine consensu eius si potest precium ab heredibus patris recuperare.
- 17 **P**ater si dotauit filiam que habebat bona materna immobilia in pecunia numerata vel immobilibus mortuo patre an possit petere filia res suas proprias maternas quas pater possidebat cum fructibus.
- 18 **S**i filia non consensit in dote data a patre in pecunia loco bonorum immobilium maternorum que habebat filia etiam si maritus consensit in tali permutatione poterit res suas vendicare non obstante contractu dotis & permutationis a marito facta.
- 19 **P**ater si dedit in dotem pecuniam pro filia que bona immobilia materna habebat pot ipse vel heredes eius conueniri pro rebus immobilibus maternis ipsius filie etiam si ipsa & maritus consenserit in tali permutatione in mobilium pro pecunia in dotem data si filia mi-

- nor sit. 27. annorum.
- 20 **F**ilia que recepit a patre in dotem pecuniam pro rebus maternis immobilibus si petat postea bona propria materna cum fructibus tenebitur restituere dotem quam in pecunia recepit cum interesse ipsius pecuniae.
- 21 **S**i pater meliorauit filium in tertio & quid quod ei assignauit incertare & quod plus faciebat haberet per legitima ipso filio sine liberis decedente in vita patris an ceteri filij habeant aliquod remedium contra tertium possessorem cui filius vendidit illam rem.
- 22 **L**egitima debetur solis filiis superstitibus post mortem patris aut matris non filiis qui decesserunt in vita patris etiam si pater prius ei dederit legitimam suam.
- 23 **F**ilio decedente sine liberis in vita patris cui pater dederit aliquam rem pro legitima sua qui eam alienauit nullis alijs bonis relictis an habeant ceteri fratres aliquod remedium contra tertium possessorem post mortem patris ad illam rem recuperandam.
- 24 **F**ilio sine liberis decedente superstiti patre a quo legitimam receperat in aliqua re quam alienauit non poterunt alij fratres rem illam vendicare ab emptore si bona reliquit filius quibus suppleri possit legitima aliorum filiorum Declaratur. l. 9. tit. de las mandas lib. 3. for.
- 25 **F**ilio decedente sine liberis patre superstiti cui pater meliorauit in tertio bonorum quod ei tradidit in aliqua re non poterunt ceteri fratres post mortem patris illam rem vendicare ab emptore vel ab heredibus filij.
- 26 **D**eclaratur lex. 18. Tauri.
- 27 **S**i pater donauit filio vel extraneo quintum bonorum an possit reuocari per filios heredes patris ipso defuncto si in bonis ab eo relictis non habeant integra legitimam respectu valoris presentis temporis.
- 28 **D**eclaratur tex. in. l. cum queritur & authent. vnde & si parens. C. de inoffic. testa.
- 29 **I**n dote solui eius fauore datur electio filia non in alijs donationibus factis filiis vt possit eligere vnu ex duobus temporibus vt inspicitur valor bonorum patris tempore videlicet dotis constituta aut tempore mortis patris non in alijs donationibus a patre factis ad excludendum in officiosa donationis querellam.
- 30 **P**ater si in vita fecit aliquas donationes minus in parua quantitate an possit postea non vniens dispenare de toto quinto bonorum.
- 31 **C**oncordantur opiniones contrariae Rod. X. u. & Telli fer. in. l. 30. Tau.
- 32 **F**ilia dotata an teneatur totam dotem quam a patre recepit conferre fratribus mortuo patre an solum dimidiam dotis.

- 34 Quae bona dicantur meliorata vel multiplicata durante matrimonio inter virum & uxorem & an bona comparata matrimonio constante dicantur meliorata si deficiant alia bona quibus impleti possit capitale viri & uxoris & uxoris.
- 35 Res conferri debet a filia ortuo patri & matre dimidia in hereditate patris alia dimidia in hereditate matris quando pater & mater simul actem promiserunt etiam si non sint bona multiplicata aut lucrata constante matrimonio.
- 36 Si pater in testamento iussit solui ex bonis suis aliqua debita quae declarant debere si non constet alias de debito an talia legata debeant exire de quinto bonorum vel de tota hereditate.
- 37 Maritus si iussit in testamento dotem restituere uxori si an possit mariti haeredes impensam quam maritus fecit in fundo dotali recuperare vel repetere ab uxore.
- 38 In legato tertiae partis bonorum facta ab uxore marito an veniant fructus tertiae partis bonorum eiusdem legati.
- 39 In legato tertiae vel quintae partis bonorum non transit dominium tertiae vel quintae partis in legatarium quia potest haeres in pecunia vel in vna remobili illud legatum solvere.
- 40 Pater si donauit filiam in aliqua quantitate quae habebat bona materna non expresso de cuius bonis eam dotabat an poterit filia post dotem a patre receptam petere bona materna a patre.
- 41 Declaratur lex finalis C. de dotis promissis.
- 42 Pater si dotauit filiam in re propria ipsius patris cum haberet bona communia acquisita constante matrimonio an talis dos censetur data de bonis communibus an de bonis propriis ipsius patris.
- 43 Declaratur lex 53 de Toro.
- 44 Si pater vel mater meliorauit filium in tertio bonorum quod ei assignauit in aliqua re comparata constante matrimonio in qua maritus vel uxor habebat dimidiam partem eius an valebit melioratio in totum vel in dimidia.
- 45 Dominium rerum acquisitarum durante matrimonio inter virum & uxorem an acquiratur unicuique pro dimidia.
- 46 Maritus an possit res acquisitas durante matrimonio eas alienare titulo donationis.
- 47 Sotius non potest plus parte sua quam in re communi habere alienare quocumque titulo nisi in rebus quas habet communes expositas ad redendum.
- 48 Concordantur opiniones Antonij go. & Thelij fer. qui in vicem contrariantur.
- 49 Distinguitur quando valeat melioratio tertiae facta a patre in re communi acquisita constante matrimonio uel non.
- 50 Pater an possit substituere extraneum in melio-

- ratione tertij facta filio suo pupillo si ei pupillariter substituit extraneum.
- 51 Declaratur lex 27. Tauri & interpretatur opinio d. segura & Cifuentes in eadem lege & pater possit in tertio filio meliorato extraneum pupillariter substituere.
- 52 Pater si non seruauit ordinem a lege Tauri datam in substitutione tertij in qua meliorauit filium an per se nominata in lege 27. de Toro admittantur suo ordine in dicta melioratione vel an erit nulla substitutio facta filio de personis extraneis.
- 53 Declaratur in alio casu notabili dicta lex 27. Tauri.
- 54 Pater qui arras dedit vel promissit sponsae an poterit in testamento discernere de toto quinto pro anima vel inter extraneos vel an deducatur arra de parte sponse de quinto bonorum.
- 55 Localia vel dona quae maritus misit vel donauit sponsae an deducatur de quinto vel possit pater de toto quinto disponere inter extraneos in praesentium filiorum.
- 56 Tutor potest donare de bonis pupilli matri vel cognatis eius si secundum consuetudinem praouinciae non patuit illud omittere sine de decore.

Q V A E S T. XXV.

Vide morquechus de diuisione bonorum par. 11. A. C. l. n. 30.

ITEM quaro de alia notabili & contingibili quaestione quae est superiore pendet. *El marido mando una heredad o uina a un pariente suyo o a un extraño, y despues antes en la misma scriptura mando el usufructo de todos sus bienes a su muger, el legatario quiere que se le de la heredad o uina que le fue mandada en propiedad y usufructo, la muger dize que a ella le fue mandado el usufructo de todos los bienes del testador, y quel legatario no ha de llevar mas q la propiedad nuda de esta heredad o uina hasta que se acabe el usufructo que ella tiene por su vida de todos*

dos los bienes quid iuris sit in hoc casu in quo Bar. videtur sentire in l. lempromio. ff. de usufructu. lega. & in l. quae situm. §. pe. ff. de fundo in struc. *Que la muger lleuara el usufructo de todos los bienes del testador y desta heredad que le fue mandada al legatario la propiedad deste legado hasta que se acabe el usufructo de la muger o alomenos concurran ambos la muger y el legatario en el usufructo y lo lleuaran ambos como conuictos, qd certe durum videtur & contra ratione & textum in l. uxorem. §. eodictis & §. felicissimo de legat. 3. & contra regulam iuris ibi traditam & in l. in toto iure. ff. de regul. iuris. & in regula generi, de regul. iur. in §. ubi habetur qd legato generis de rogatur per spectem alij legatam, & contra Bar. tenent Bal. in l. quotiens. in fine. C. fami. heres. & cum Bal. tenet etiam Angel. in §. usufructus. insti. de usufruct. in 1. col. qd verum puto y ansi en este caso parece que se deue tener que la muger lleuara el legado del usufructo de todas las cosas y bienes quel testador de xo y el legatario de la heredad o uina o otra cosa special lleuara el legado de la especie en propiedad y usufructo.*

Sed nunc incidenter videndum est. si la muger usufructuaria arrendo las tierras, uinas, o heredades por cierto precio y murio de

spues que el arrendador o colono cogio los fructos de aquel año, pero el plazo de las pagas no era llegado, quie gozara de estos fructos y precio de ellos la muger o sus herederos del marido. Respondeo, que si la muger o su colono tenian cogidos los fructos de el ultimo año quando murio la muger usufructuaria aunque no los tuuiesen cobrados porque no era llegado el plazo de la paga que estos fructos y precio de ellos los lleuaran los herederos de la muger y no los del marido, ni se partiran pro rata temporis, como si la muger muriese por octubre cogidos ya los fructos por el arrendador o colono, y la paga fuesse para nauidad adelante o despues, textus est notabilis. qui ita definit istam quaestionem in l. defuncta in princi. ff. de usufruct. & ibi not. Bartol. & Alberic. & omnes. scribes, cuius ratio est quod licet fructuarius non faciat fructus suos si moriatur ante quam eos collegerit tamen quia colonus eius eos collegit eius nomine & iure videtur ipse usufructuarius collegisse licet pensionis solutio differatur cum omnino solvere debeat ei colonus cum iam potitus sit ipsa re & fructibus eiusdem pro tempore suae conditionis.

No. Quae

4



Vigesimo sexto queritur. Si el padre o madre mejoró a uno de sus hijos en el tercio y quinto de sus bienes el qual le señaló que obiese en tal Heredad o viña, si podrá pedir la tal heredad o viña en que fue mejorado a los que la poseen como cosa suya, si a caso la posee uno de sus hermanos o un extraño a quien la vendieron los hermanos y este hijo mejorado viene a pedilla dende a muchos años si la podrá pedir con los frutos al poseedor, & videtur quod possit nam certum est quod in legatarium transit dominium rei legatæ a morte testatoris, vt in. l. a Titio ff. de furtis. l. i. C. communia de lega. l. cum pater. §. surdo. ff. de legat. 2. & in. §. nostra institu. de lega. cum concor. Respondeo hoc non puto absolute verum in proposita quæstione, sed distinguendum esse quibus verbis locutus sit testator. Porque si dixo que le mandaua tal Heredad o viña a su Hijo, y que la lleuasse por mejoría de tercio y quinto, y lo que no cupiesse en el tercio y quinto lo tomasse para en quenta de su legitima como se suele dezir communmente en tal caso es cosa llana y sin dubda, que el dicho mejorado en la dicha Heredad o viña, o otra qualquier

cosa la puede pedir con los frutos de ella a qualquier poseedor que la tubiere por la parte que le queda sacadas las mandas pias y graciosas, y gastos del entierro conforme a la ley. 30. de Toro, porque se le passo el dominio de ella desde el dia que murio su padre como lo prueban los derechos arriba allegados, pero si el padre no le mejoró en aquella cosa, ni se la mando llanamente sino que dixo que lo mejorara en el tercio y quinto de sus bienes, et qual quiere que lo aya y lleue en tal Heredad entonces no podrá pedir aquella cosa en que le fue señalada la mejora por que no le fue mandada ni hecho legado de ella sino del tercio y quinto de los bienes, y ansino tiene fundada su intencion el legatario para pedir toda aquella Heredad en que le fue señalada la mejora por que no se sabe quato es el tercio y quinto de los bienes, hasta que se haga la particion de ellos, porque de este quinto se han de sacar primero todos los gastos del entierro y mandas pias, y graciosas conforme a la ley de Toro, y primero se han de sacar del tercio y quinto y de todo el cuerpo de los bienes y Herencia que dexó el defunto porque estas consumen los bienes y Herencia del defunto. vt in. l. sub signatum. ff. de verbo. significa. & in. l. si quis seruum. §. fina. & l. cum autem pars bonorum. ff. de lega. secundo vbi not. DD. por manera que aun que le fue señalada la paga del tercio y quinto en aquel

la

la heredad, pero el legado y mada no le fue hecha, sino en el tercio y quinto de los bienes, y estos no se sabe quantos sean hasta que se ayan sacado todas las deudas, y del quinto todas las otras mandas pias y graciosas como esta dicho y delo que restare aura el legatario el tercio y quinto en aquella cosa que le fue señalada y antes no la podrá pedir, porque no se le passo el señorio della porque es incierta la cantidad que en ella a de auer el legatario y podría ser no caber toda ni la mitad en el tercio y quinto sacadas las deudas y todo lo demas arriba dicho del tercio y quinto, y la heredad o viña, no le fue mandada sino asignada para que le fuesse hecha la paga en ella & hæc distinctio colligitur & sumitur ex. l. quidam testamento in prin. ff. de legat. i. iuncta lege. si quis seruum. §. si quis ita. ff. de lega. 2. & l. si seruus legatus. §. qui quinq; de legat. i. & l. & si certos eod. titul. & expressius in l. si quis bonorum. ff. de lega. i. & qvæ ibi not. DD. De lo qual se sigue que quando el testador mejoró a uno de sus hijos en el tercio y quinto de sus bienes señalándole que lo aya en tal heredad que el hijo mejorado no puede pedir la dicha heredad, sino el tercio y remanente del quinto, y sabido quanto monta sacadas las deudas y gastos del entierro y mandas pias y graciosas lo que restare y le cupiere del tercio y remanente del quinto abra en aquella cosa que le fue señalada, de tal manera, que si aquella

cosa que le fue señalada valia y fue apreciada en ciento, y de tercio y quinto le cupieren cinquenta o sessenta tendrá el señorio della por rata el mejorado la mitad, o de diez partes las seys segun el aprecio, y a este respecto lleuara los frutos della, y no de toda pues no tiene el señorio en mas de aquella parte que le cupo de tercio y quinto. vt in. l. herennius mo destinus ff. de vfur. cum concordan.

6



Vigesimo septimo queritur, si el padre o madre mejoró a un hijo en el tercio y quinto de sus bienes, o en el tercio, el qual padre o madre auia recebido una heredad o fundo de su padre, o de algu pariente el qual le grauo que no la pudiesse vender ni enagenar, sino que lo dexasse a uno de sus hijos despues de sus dias, el qual dexó a todos sus hijos por herederos, y mejoró al uno (como dicho es) en el tercio y quinto de sus bienes, sin dar a ninguno en particular la dicha heredad o fundo que el tenia con esta carga, sino que dexó a todos por herederos en ella y en los demas bienes que tenia si lleuara el hijo mejorado alguna parte en esta heredad que tenia el padre con esta carga, o si por ella se hara mayor su patrimonio para que el hijo mejorado pueda sacar mayor quantidad del tercio y quinto de sus bienes computando

en

en ellos el valor de esta heredad o fūdo. Respondeo, que el hijo mejorado no lleuara parte alguna desta heredad, ni por ella sacara mas del tercio y quinto de los otros bienes y herencia de el padre, sino que esta heredad que tenia el padre con esta carga la ternā sus hijos como sus acreedores por bienes suyos de los hijos y no hereditarios y en lo demas del patrimonio y herencia de su padre lleuara el tercio y quinto de que fue mejorado. de quo est casus expressus ex quo sumitur pre dicta conclusio. in. l. pater filiū. vbi not. dd. ff. ad legem falcid. iuncta. l. vnum ex familia. §. si duos. ff. de leg. 2. vbi habetur & ibi not. Paul. quod grauatus restituere vni ex familia potest restituere duobus eiusdē familiae.

Q V Æ S T. XXVIII.

NIGESIMO octauo quæro, si el padre doto a su hija en cierta cantidad de sus bienes, vt puta exempli gratia en mil ducados en dineros y bienes muebles apreciados, muerto el padre, la hija que fue su heredera ex testamento o ab intestato quiere lleuar su parte de la herencia como los otros sus hermanos cō la parte que le pertenesce de los fructos que son muchos, por que la herencia fue en bienes rayzes y a muchos años que no se a hecho particiō dellos y dize q quiere traer a collacion y particiōn los mil ducados en dineros y bienes apreciados que lleuo, y que le de

su parte de la herencia con la parte de los fructos que le pertenescen. quid iuris erit in hoc casu qui quotidie contingit. & videtur quod iure petat partem suam cū fructibus cū sit heres instituta vel ab intestato successerit cōferens quod in dotem recepit. vt in. l. i. & per totum titu. ff. de colla. do. & in. l. filia dotem et in. l. dotis quidē petitio. C. de collatio. maxime si maritus vivit quia solā actionem cedere tenetur contra maritum. vt in dicta. l. dotis quidē. & in authen. quod locum. C. de collatio. Respondeo que la hija que fue dotada no tiene derecho para pedir la parte que le pertenesce de la herencia de su padre o madre mas de aquella parte que le falta para cumplir su legitima sobre la dote y parte de herencia que tiene lleuada, y esta parte q le falta por cumplir podra lleuar cō la parte de fructos q le cupiere por rata y no mas, y si la dote recibida monta tanto como la parte de herencia q le viene de su padre no lleuara nada de los bienes de su padre ni de los fructos. Quod patet ratione euidentissima, nā certū est quod filia heres dotē cōferretenetur quā recepit vel in mediū adducere vel tātominus accipiēdo. vt in dictis legibus. si ergo. filia in dote habet tū quod faciat partē hereditatis quā habitura esset nihil amplius petere pōt cū si dotē in mediū cōferat & cōfundat cū patrimonio patris nihil āplius habitura esset

esset vt in. l. si soror. C. de colla. ibi cum bonis dotem confundi iubebit, & quod deducta ratione plus apud eam esse animaduertit tibi restitui iubebit. iniquum enim esset filiam partem hereditatis recuperare cum fructibus cum tātundem receperit a patre in dotem quā conferre tenetur cum non possit patrem compellere vt assignet illi legitimam suam in bonis immobilibus quæ fructus afferūt vel in alia certare, nam parentibus arbitrium datur relinquere filiis legitimam suam in rebus quas velint dummodo non minus parte sua legitima relinquant vt in. l. parentibus arbitrium. C. de inoffic. testam. & in. l. quotiens. C. familiarisc. De lo qual se sigue que no podra dezir la hija que quiere traer al monton de la herencia la cantidad en dineros que tiene recibida en dote y que le den su parte en los bienes rayzes q daron del padre: ni menos podra pedir los fructos de la parte de la herencia sino solamente de aquello q le falta para cūplirle de su parte de la herencia pues no tiene derecho el hijo para pedir q se le pague su legitima en tales bienes de su padre sino el padre pagar la legitima de su hijo en los bienes q a el le pareciere de su haciēda, pero esto se ha de limitar saluo si el marido omiesse perdido la dote q recibio si culpa de la muger q e tal caso bastaria traer a collacion o ceder la actiō

y derecho q tiene cōtra el marido para cobrar la dote aūq fuese inutil para q con esto pueda cobrar su parte de la herencia con los fructos como qualquiera de los otros herederos, vt in dicta authenti. quod locum. C. de collatio. aūq con dificultad se puede dar oy caso en q la hija este sin culpa de perder el marido la dote q recibio con ella. por q conforme ala ley de Toro el dia q fue casada y uelada es auida por emancipada y puede y es obligada a pedir la dote a su marido, ad inopiam vergente, vt in dicta authē. qd locum. id circo cum casus occurrerit multū aduertendū erit an filia sit in culpa vel non in amittēdo dotem.

Q V Æ S T. XXIX.

NIGESIMO nono quæro de alia notabili & contingibili quæstione quæ ex superiore pendet. Si el padre q auia dotado a su hija odado a su hijo alguna donaciō propter nuptias instituyesse a la hija o hijo por herederos cō los otros hijos q no auian recibido nada o murissee ab intestato, y por entender q la hija o hijo auian recibido tanto o mas que les podria haber de su parte, los otros hermanos partieron entre si la herencia, o si vbo otro hermano solo: se entro y quedo en la haciēda q si estonces se apreciara no era tātā como la dote o donaciō propter nuptias q auia recibido el otro hermano o hermana: dēde a muchos años q auia crescido el ualor de la haciēda q

forte

forte eran bienes rayzes lo que dexo el padre y subio el valor con el tiempo o crecieron ellas mismas, porque se fueron criando andando el tiempo si eran viñas, o oliuares nuevos que se criarō con el tiempo que passo despues de la muerte del padre, agora la hija dotada pide la parte de la herencia del padre, y dize que es heredera instituyda o abintestato, y que quiere traer a collacion la dote que recibio o tomarla en quenta, y que le dē su parte de la herencia que le falta por cumplir con los frutos, pues es cierto que passo el señorio en ella de los dichos bienes y herencia vt in. l. cum heredes instituti sumus. ff. de acquirē. possesio. y parece que pide bien y tiene justicia conforme a lo dicho en el capitulo precedente, por que no pide toda la herencia que le pertenesce, sino lo que le falta para cumplir sobre la dote que tiene recibida. quo casu non dubitatur quod ius habeat ad petendam hæreditatem vel partem eius quæ sibi debetur, ex contrario videtur quod audit i non debeat nec ius habeat ad petendam hæreditatem patris si in dote quam recepit habeat tatum vel plus quam faciat pars hereditatis quam habere debuit facta æstimatione bonorum tempore mortis patris nam patrimonium defuncti & hereditas æstimari debet secundum valorem quem habebat tempore mortis patris. vt in. l. cum quaeritur. C. de inoffi.

testa. cum concordan. non uero nunc cum hereditas petitur. Respondeo, que la hija o hijo que pide la herencia de su padre, podra pedir y cobrar la parte que le falta tomando en quenta o trayendo a collacion la dote o donacion propter nuptias q̄ a recebido, y lo que le faltare lo podra pedir con los frutos si no a renunciado la herencia, o a passado tanto tiempo que se aya prescripto contra la petition de la herencia, suppuesto que es heredera, y no ay causa para excluir la de su derecho, nam id quod nostrum est sine facto nostro a nobis auelli nō potest. Nec obstat quod æstimatio hereditatis inspicere debeat tempore mortis patris quo inspecto filius vel filia integrā partē suā receperat vt in. d. l. cū queritur. C. de inoffi. testa. nā illud procedit ad excludendā querellā inoffitiosi testamenti, nā si tempore mortis patris reliquit filio legitimā partē suā inspecto valore hereditatis tempore mortis eius sufficit patri vt excludat filiū a querella inoffitiosi testamenti licet postea creuerit vel decreuerit valor hereditatis, nā per hoc legē impleuit quæ d̄ legitima filiorū loquitur nos uero loquimur quādo filius nō uenit cōtra testamentū patris sed est institutus vel heres ab intestato & succedit de uolūtate patris quo casu hereditatē suā habere debet vel residuū quod sibi deest facta collatione dotis quia

quia sine facto eius ius suum ab eo a uelli nō potuit vt in regula iuris id quod nostrum, & sic indubitanter teneo quod filius vel filia partem hæreditatis patris quæ sibi debetur deducta dote recuperabit cum fructibus æstimatione facta secundum valorem presentis temporis quo hæreditas vel partitio petitur cum sua sit & periculū vel deterioratio vel incrementum ad dominum pertineat vt in. l. quæ fortuitis. C. de pigno. actio. cum concordant. sint ergo cauti fratres vt illico mortuo patre sororem aut fratrem qui dotem aut donationem propter nuptias receperunt testato eos interpellent quod ad diuisionem ueniant vel adeant vel repudient hæreditatem parentum, alias non euadent periculum supradictum. & sibi imputabitur quod negligentia eorum acciderit temporis uicitudine cum quotidie valor rerum mutetur & potius crescat quam minuat de quo vi. quæ supradiximus in prima parte in simili quæst:

10 ¶ Sed quia diximus quod filius vel filia potest petere hæreditatem patris nisi sit præscriptum contra eos nunc incidenter uideamus quo tempore præscribatur cōtra eos, sunt enim qui dicant quod hæreditas patris

non præscribitur contra filios nisi nonaginta annorum tempus efluxerit quia triginta annis primis potest adire ex testamento, alios triginta annos habet ad adendum ab intestato ex capite liberorum exclusis transfalibus, alios triginta habet ad adendum ex capite generali legitimorum quod uidetur tenere Bal. in. l. licet. penul. col. C. de iure delibe. quem sequitur ibi Paul. & fere omnes scribentes quod certe absurdum uideatur. ideo aduertendum est quod doctrina Bal. loquitur in iure aduendi quando hæreditas erat iacens & a nemine possessa nec præscripta, tunc uera est eius opinio alias autem si res hæreditariæ sunt possessæ ab alio triginta annis præscribitur petitioni hæreditatis, & oī iuri eius, & ita sentit Bal. ibi & qui eū sequitur, & expressius Salicetus ibi. ideo aduertendū est ne quem decipiat illa doctrina Baldi quia id nō dicit ad quod solet allegari. Por lo qual se ha de tener q̄ se prescribe la petition de herēcia contra los hijos por tiempo de. 30. años como las otras herēcias y posseýēdo con titulo y buena fe por diez años como se prescriuen las otras cosas singulares. vt in. l. hæreditatis. & ibi glo. & dd. C. de peti. hære. & in. l. hæreditatem. C. in quibus cas. l. oī tempo. pres. I no son necesarios

sanos los sesenta o nouenta años que allí se dicen por que aquello es para otro efecto.

Q V Æ S T. XXX.

Rigesimo quatro, Si lo q diximos arriba in quæstiõe præcedenti post primã, cerca de los fructos que puede pedir el hijo o la hija de la parte que le pertenece de la herencia de su padre trayendo a collacion la dote o donacion propter nuptias, que ha recibido y que se le de lo que falta para cumplir la parte de la herencia que le pertenece con los fructos del residuo que le falta por entregar, si sera lo mismo en la mejora del tercio o del quinto que el padre o la madre haze a su hijo o hija que en el testamento la puede hazer ala hija tambien como al hijo (vt diximus in superioribus) para efecto que la pueda pedir con los fructos como puede pedir la parte de la herencia que le pertenece, y para que mejor se entienda esta dubda y la dificultad que ay en ella se ha de presuponer que al heredero de la tercia o quarta parte de la herencia mas o menos segun los herederos fueren le pertenecen los fructos de aquella parte de herencia anssi como la misma herencia principal, quia fructibus augetur hæreditas, vt in. l. hæres furiosus. in fi. & l. item veniant. §. i. ff. de peti. hæred. I lo segundo porque el dia que fue heredero insti-

tuydo o abintestato acceptando passo en el señorio de los bienes de la herencia, y por el conseqüente le pertenecen los fructos por aquella parte que fue heredero. vt in allegata. l. cū hæredes instituti sumus. ff. d acquiré. possel & vbi est dominiū est sequella necessaria quod idē iuris sit de fructibus quod dere principali in qua quis dominium habet vt in. l. & ex diuerso. §. vbi autem. ff. de re iudi. nunc ad propositum. Auiedo mejorado el padre o la madre al hijo o hija en el tercio y quinto de sus bienes para efecto que pudiesse llevar lo que le auia dado en dote o donacion propter nuptias callo muchos años, por que quando murio el padre si se apreciaron sus bienes y herencia no le cabia mas de lo que auia lleuado, y agora que el tiempo ha subido el valor de los bienes rayzes que dexo el padre pide particion y que se le entregue su parte de la herencia de su padre con la mejora del tercio y quinto que le fue hecha de todos los bienes de su padre todo lo qual pide con los fructos, quanto toca ala herencia ya esta dicho arriba lo que se deue hazer de derecho y que a este hijo o hija se le ha de entregar la parte que le falta por entregar de la herencia con los fructos trayendo a collacion o recibiendo en quenta la dote o donacion propter nuptias. Nunc videndum est. si sera lo mismo en la mejora del tercio y quinto que el padre hizo a su hijo, si la lleuara con los fructos como los

los lleua de la herencia como esta dicho arriba. Respondeo, que no sera lo mismo sino que de la mejora de tercio y quinto no lleuara fructos algunos sino solamente el valor, y estimacion del tercio y quinto de lo que valian los bienes de el padre al tiempo de la muerte sino de el dia que estuieren en mora los herederos en darle y entregarle el dicho tercio y quinto que fue quando lo pidio en juyzio. textus est notabilis qui hoc statuit in. l. si quis bonorum partem legauerit. ff. de lega. i. & l. Paulus. ff. de vsur. vbi not. dd. & in. l. fidei commissi. §. quotiens. ff. ad Trebellia. & ff. de alimēt. lega. l. cum vnus. §. verbis, cuius ratio ea esse videtur quod in parte bonorum legata non videntur legata corpora hæreditaria nec dominium eorum transit in legatarium. vt te. Barto. in dicta. l. si quis bonorum. ff. de lega. i. cum de bonis deducantur primo debita hæreditaria residuum autem erit hæreditas & bona defuncti. l. sub signatum. ff. de verbo. sign. item quia de quinto deducuntur omnia legata pia & graciosa & impensa funeris. vt in. l. 30. Tauri. item quia in legato partis bonorum incertum est, in quibus bonis illam partem habere debeat non enim in omnibus bonis partem habere debet sed in parte assignata per iudicem arbi-

trio boni viri vt in. l. non amplius. §. fin. ff. de lega. i. & in. l. 2. C. quando & quibus quarta pars debet. l. 10. hæc est vera, & vna ratio quare in legato partis bonorum fructus non veniunt in legato vero partis hæreditatis aliud est ratione prædicta, & hæc differentia quæ est magni ponderis & effectus colligitur ex textu in. l. si quis seruum. §. fin. & l. cum autem pars bonorum. ff. de legat. 2. licet ibi dicat Pau. quod idem est in effectu si legatur pars bonorum, quod si legatur pars hæreditatis, quod euidenter non est verum vt apparet ex illo textu qui hæc differentiã fecit quam non faceret nisi alicuius effectus esset & hic est vnus quo ad fructus vt declarant aliæ leges supra allegatæ in hæreditatis autem legato cum transeat in legatarium dominium corporum hæreditatis cum oneribus hæreditatis & actionibus actiuis, & passiuis: merito transiit dominium omnium rerum, & habebit hæres fructus pro illa parte. quod non est in legato partis bonorum, quod est notandum. De lo qual se sigue que en el caso arriba dicho y en otro qualquiera viniendo a particion los herederos partiran los fructos de la herencia entre todos de todo el tiempo que estuieren por partir y no lleuara

parte de ellos el mejorado en tercio y quinto, quod not. multum quia est contingibile, & pauci ad hoc aduertant, nec his obstat tex. in l. 2. C. quando & qui quarta pars debe. lib. 10. vbi quarta debetur cum fructibus quia ibi loquitur in hæte de quartæ partis bonorum non in legato vt supradiximus.

Q V Æ S T. XXXI.

TRIGESIMO primo quæritur. Si el padre o la madre dieron a su hija alguna cantidad en dote o a su hijo en donacion propter nuptias y despues de casado viendo los en alguna necesidad y que no temian con que se poder sustentat les dio alguna cantidad de su hacienda en dineros o en alguna raiz cõ que se pudiesen alimentar, y llevar las cargas del matrimon. o si sera el hijo obija obligados a traer a collacion, y particion esto que les dio el padre o la madre constante el matrimonio para el dicho effeçto. Respondeo, que si el padre o la madre se lo dieron expressando la causa para en cuenta de su legitima clara cosa es, que seran obligados a trabello a collacion y particion, pero si se los dio sin escriptura, ni expressando la causa,

ni razon para que se lo dio, viderur dicendum quod non teneantur conferre cum sit donatio simplex quæ non confertur sed videtur melioratio facta a patre, vt in l. 26. de Toro. Sed contrarium puto de iure verius, immo que serian obligados el hijo, o la hija a traer a collacion y particion esto que recibieron en este caso para el dicho effeçto para cumplir su necesidad. Eadem ratione qua tenentur conferre dotem, & donationem propter nuptias, pues que no es donacion simple sino ex causa facta. Et eadẽ causa est in primo casu quæ est in hoc augmento vel donacione ob causam alimentorum facta, non enim videtur proprie donatio facta ex liberalitate sed ex necessitate lex autem. 26. Tauri habet locum in simplici donacione non ob causam vt sentiunt ibi communiter omnes scribeutes, & in l. 29. de Toro, & pro hoc facit textus notabilis & decisio eius in l. cum quo. §. fin. ff. ad legem falc. & hoc verissimum puto ratione prædicta.

Q V Æ S T. XXXII.

Trige

Q V Æ S T.

TRIGESIMO secundo quæritur. Si el padre vendio algunos bienes de su hijo que a una heredado de su madre o de algunos parientes, y pide que en la particion se le de y saque el precio de ellos del monton dela herencia los otros hermanos dizen que los pida al poseedor que ellos no quieren pagar el precio de ellos. Et videtur quod filius petere debeat rem suam a possessore cum dominium sine facto suo ab eo non recesserit nisi in subsidium, quando res esset præscripta vel preempta, tunc enim petere potest prærium non alias. vt in l. mater tua. vbi not. Barto. Bald. & cæteri. DD. C. de reiuendi. Respondeo, que el hijo podra pedir a los hermanos el precio de los bienes, que le vendio su padre lo uno porque el tiene dos derechos y puede usar de el que quisiere uno de pedir su hacienda al poseedor. Quia dominium rei suæ, sine facto suo non amisit ideo poterit rem vendicare a quocunque possessore: El otro derecho es la accion personal que tiene contra el padre y sus herederos dela administracion que tuuo de sus bienes para que se los vuelua y entregue o le pague el precio de ellos pues esta obligado a ello por la mala administracion, y auer vendido sus bienes de su hijo. Vt quilibet administrator aliena-

rum rerum, ut habetur in l. cum oportet. §. non autem hypothecam. vbi glof. & DD. C. de bonis quæ lib. Y lo segundo. Porque hodie attenda la disposicion dela ley dela partida que es ley. 24. titu. 13. parti. 5. no puede pedir el hijo al tercero poseedor los bienes suyos que le vendio su padre sino que primero lo ha de pedir y cobrar la estimacion de los bienes del padre si tiene de que pagarlo y not entiendo ni de xando bienes estonces lo podra pedir al poseedor, y no de otra manera, y ansi en este caso podra pedir a los hermanos pues no puede pedir al poseedor conforme ala dicha ley de la partida: pero entienda se que por la parte que es heredero de su padre, no la puede pedir a los hermanos pues la lleva en la herencia que tiene acceptada de su padre, vt in l. cum a matre. C. de reiuendica. & l. ex qua persona. ff. de regul. iuris. cum concordan.

Q V Æ S T. XXXIII.

TRIGESIMO tercio quæritur. si el padre caso, y doto, una hija del primero matrimonio y le pago la dote en dineros, y en bienes muebles apreciados teniendo la hija bienes rayzes que auia heredado de su madre, porque se quiso quedar

dar con ellos, y pagar la dote en dineros o porque su yerno y la hija ansi lo quisieron y dixeran en la carta de dote que lo recibian para en cuenta de lo que auian de auer dela legitima de su madre, y lo que mas montasse la dote que lo reciben para en cuenta de la legitima de su padre, (vt frequenter fieri solet) muerto el padre, quando los bienes rayzes valen mucho mas porque han subido con el tiempo pide la hija a los herederos de su padre en la particion que vienen a hazer de sus bienes y herencia que le dē, y entreguen sus bienes rayzes con los frutos, y que quiere boluer la dote que recibio en dineros por que dize q̄ despues que se caso y uelo los frutos de sus bienes maternos no le pertenecē al padre sino a ella: los hijos dize que ya le tiene pagado su padre en la dote que le dio en dineros los bienes y herencia que le pertenecio a la hija de su madre, y que no puede agora pedir los bienes rayzes, ni los frutos de ellos. *Quæritur quid iuris sit in hoc casu.* certe frequens est questio

17 & quotidie contingit. id circo ad diffinitionem eius multum est aduertendum in qua sic respondet. O la hija quando se caso hera mayor de edad o menor de ueynte y cinco años. si era mayor, y ella consintio que en pago de los bienes maternos, que tenia se le diese aquella cantidad de dineros, y bienes muebles apreciados que ella, y su marido recibieren en dote cosa llana es que lo

pudo hazer y que fue una permutacion o uenta que hizo de sus bienes, rayzes por aquella cantidad de maravedis, argum. textus. in. l. elegantier. ff. de pign. actio. & quæ ibi not. DD. & in. l. 2. §. 1. ff. si cert. pet. con esta moderacion que si valian mas los bienes que el dinero, y bienes apreciados que recibio en dote, ad illud tempus referenda æstimatione quo dos constituta est, vt in. l. Titia. ff. de iure doti. que hasta en aquella cantidad se entienda auerlos comprado el padre, y lo demas tenia la hija en los dichos bienes y los lleuara con los frutos. salvo si dixo al tiempo que se hizo la carta de dote que con aquello que recibia se daua por contenta y pagada de los bienes y herencia de su madre, que entonces no los podra pedir por esta uia y se le reseruara su derecho para que si uuo engaño en la cuenta y precio se deshaga en los casos que el derecho lo permite. *Item con esta declaracion que la hija aya otorgado y consentido en ello.* Pero si el marido solo en la carta de dote, (vt fieri solet) dize que recibe aquella dote en pago o parte de pago de la herencia q̄ su muger tenia de su madre, y la demasia para en cuenta de la legitima de su padre, en tal caso no se excluyra la muger de poder pedir y cobrar sus bienes rayzes maternos pues no consintio en la permutacion o uenta de ellos. Pero si esta hija era menor de ueynte y cinco años quando se caso

no

18 no ualio ipso iure, la dicha permutacion o enagenacion que hizo de los dichos bienes como sino ouiera passado y podra pedirlos con los frutos desde el dia que se caso, y uelo boluendo la dote que lleuo en dineros y bienes apreciados, argumen. text. & quæ ibi not. dd. in. l. cum amplius solutum. ff. de regul. iuris. sed hæc quæ supradiximus de fructibus bonorum filia a patre vel eius hæredibus restituendis demero iuris rigore procedunt. Crederem tamen hæc aliquo moderamine temperari posse, primo enim videndum est si gener tempore quo dos sibi data vel promissa fuit noluit bona immobilia recipere in dotem, sed maluit ea in pecunia numerata & aliqua mobilia necessaria æstimata ad usum domus suæ, & nisi ita solutio dotis facta esset & promissa, uxorem non duceret, tunc enim æquissimum videtur, vt pater non condemnetur in fructibus propter bonam fidem, quam habuit in tali permutacione vel emptione bonorum filia cum bona fide quasi pro emptore possideat prædicta bona, & licet hoc non sine aliquo scrupulo procedat, ideo quia pater scire debuit non posse filiam prædicta bona immobilia vendere vel permutare cum esset minor, tamen hoc

etiam casu arbiter fami. hereditatus vel iudex qui de hac recognoscit, iubere debet eo casu quo pater res immobiles filia cum fructibus restituere condemnatur, vt ipsa filia prædictam dotis quod recepit cum usuris vel interesse totius temporis quod pecuniam habuit restituat vt in. l. curabit. C. de actio. empto. & expressius habetur in proprijs terminis. in. l. utere. & in. l. si prædium rusticum. C. de prædijs mino. quod etiam hodie procedit de iure canonico, cum dictæ usuræ petantur nomine interesse vt tenet glos. Barto. & cæteri, in dicta. l. curabit. & DD. canonistæ in capi. conquestus de usuris. ideo bonus iudex cum casus occurrerit arbitrio suo prædictam rem temperare debet, mandando que al padre se le buelua el dinero que dio en dote a su hija con los intereses a razon de catorze mil el millar el dia q̄ le cõdemnare a pagar y restituyr a la hija sus bienes rayzes con los frutos como se usa en las audiencias reales maxime en la de valladolid, vbi hoc magis seruatur, & est receptum.



URIGESSIMO
 quarto quæri-
 tur, si el padre o ma-
 dre hizo donacion,
 y meoro a su hijo
 por via de casamiento en el tercio y
 quato de sus bienes dandose lo y seña-
 landose lo en alguna heredad o rayz
 y que lo que mas valiese fuese para
 en cuenta de su legitima, despues muere
 este hijo en vida del padre o ma-
 dre que hizo la donacion y meoro sin
 dexar hijos ni descendientes auiendo
 vendido y consumido esta heredad
 que le fue dada la qual valia mas
 quel tercio y quinto y legitima del hi-
 jo al omerios respecto de lo que valian
 los bienes al tiempo que murio el pa-
 dre o la madre que hizieron la dona-
 cion, quia hoc tempus attendi
 debet ad excludendam inoffi-
 ciosi querellam, vt in. l. cū quæ-
 ritur. C. de inoffic. testa. vbi not.
 DD. & in. §. igitur instituta eod.
 titu. & in. l. quætiens. C. famil.
 hercis. & l. parentibus arbitriū.
 C. de inoffic. testam. Que reme-
 dio ternan los otros hijos contra el
 possedor de esta heredad que ven-
 dio el hijo mejorado en ella y quanta
 parte de ella podrá pedir. Respon-
 deo, que quanto al tercio y quinto ua-
 lio irreuocabiliter la dicha dona-
 cion, y que los otros hijos no pueden
 pedir contra su hermano, ni contra
 sus herederos cosa alguna por que el
 quinto pudo auer y fue capaz del co-
 mo qualquier extraño, y del tercio co-

21

mo hijo a quien se puede mejorar en el
 tercio, vt in. l. y. titu. 5. lib. 3. for. &
 l. 17. de Toro. Pero quanto alo que
 valia mas esta heredad en quel hi-
 jo fue mejorado, quel padre le dio y
 anticipo para en cuenta de su legiti-
 ma esto no valio, ni pudo valer au-
 iendo muerto antes quel padre o ma-
 dre que le hizo la donacion sin dexar
 descendientes, porque videtur datū
 sub conditione si supervixerit
 patri, nulla enim est hæreditas
 viuentis, nec filius habet legiti-
 mam nec ei debetur in bonis
 patris in vita eius solum enim
 debetur legitima filijs superstiti-
 bus post mortem patris vt in. l.
 1. §. si impuberi. ff. de collat. bo.
 & in. l. qui superstitis vbi not.
 DD. ff. de acquirend. hæredit.
 & in. authent. nouissima. & au-
 then. vnde & si parens. C. de ino-
 ffi. testa. Sic itaq; totum illud
 quod filius recepit titulo dona-
 tionis præter tertium & quin-
 tum, reddere tenetur fratribus
 cum sit legitima eorum ipse
 enim non potuit habere legiti-
 mam, nec sibi debetur cum su-
 pervixerit pater quo viuente nõ
 debetur sibi hæreditas nec le-
 gitima sed solum filijs supersti-
 tibus, tempore mortis patris.
 vt in dicta, l. 1. §. si impuberi. ff.
 de collatio. bono. & in. authent.
 nouissima. C. de inofficioso te-
 stamento & alijs superius alle-
 gatis

22

Coronati. 10
 el b. m. q.
 de d. u. b. m.
 l. 6. 2. y. p. b. i.
 Casilly. d. m.
 to. 8. et. 10.
 12. 2. 14.

gatis. Pero si el hijo que recibio es a
 donacion y mejora ouiese vendido o
 enagenado esta heredad que le fue
 dada por su padre o madre, y el no de-
 xase bienes al tiempo que murio, quo-
 modo subuenietur cæteris filijs
 contra tertium possessore illius
 rei sibi donata: dic quod habe-
 bit vtilem reiuendicationē pro-
 posita tamen prius querella in
 officiosa donationis, non autem
 datur directa reiuendicatio quia
 qui accepit factus est dominus
 traditione hoc tenet expresse
 glo. in. l. 1. C. de inoffi. donatio.
 in. glo. magna. in. 10. quæstio.
 quam sequitur ibi Bar. Bald. &
 Paul. & cæteri scribentes. sed ad-
 uertendum est quod prædicta
 glo. & DD. loquuntur quando
 filius qui recepit donationem
 in officiosam possidet illam rem
 quæ fuit sibi donata non cum
 possidet tertius, sed idem di-
 cendum puto tertio possiden-
 te, quia cum competat filijs vt
 lis actio in rem proposita prius
 querella vt prædiximus hæc
 actio realis competit contra
 quemlibet possessorem quia se-
 quitur rem quocunq; vadat. vt
 in. §. omnium. institutu. de actio.
 vbi notat. DD. & in. l. mater tua
 & in. l. aduersus. & l. si manci-
 pium. C. de reiuendic. sed du-
 bium est in eo casu quondo ter-
 tius possidet rem donatam fi-

23

24

lio qui decessit sine liberis. Re-
 lictis tamen multis bonis here-
 dibus suis. ex quibus sufficienter
 possit suppleri legitima alijs fra-
 tribus, an possit a tertio res do-
 nata vendicari in eo quod tan-
 git legitimam aliorum filiorum
 an ab heredibus donatarij præ-
 defuncti qui supplere possunt
 legitimam aliorum fratrum ex
 bonis hæreditarijs & puto quod
 hoc casu non possint re ven-
 dicare cæteri filij a tertio pos-
 sessore cum possint æstimatio-
 nem vel supplementum legiti-
 mæ consequi ab hæredibus
 fratris præmortui. quia legiti-
 ma filiorum non consistit in
 re certa sed solum inspicitur
 quod habeat quartam valoris
 bonorum patris quæ habuit
 tempore mortis. ita quod filius
 non habeat minus quarta. vt
 in. l. quotiens. C. famil. her-
 ciscund. & lege parentibus arbi-
 trium. C. de inoffi. testamen.
 & hoc sentit glo. in. d. l. 1. de in-
 offi. dona. in. 10. quæstio. pro
 pe fin. licet non ita clare. pro
 quo quo facit etiam tex. in. l.
 dotis quidem petitio. C. de col-
 latio. & l. 1. §. iubet. ff. de col-
 latio. bono. & l. 1. tit. 1. par. 6. vbi
 habetur quod filius nõ tenetur
 precisse cõferre rem ipsam quæ
 recepit titulo dotis vel dona-
 tionis a patre. sed poterit petete

hæreditatem tantum minus accipiendo, & hoc modo consulti-
tur alijs fratribus, vt vnusquis-
que suam legitimam hæredita-
tem recipiat, nec est necesse
quod ipsam rem quæ data fuit
a patre in medium conferat ita
in proposito nostro cum actio
inofficiosa donationis compe-
tat contra filium qui inofficio-
sam donationem recepit nec
ipsam rem habeat, satisfactum
intentioni legis esse videtur si
ex alijs bonis filij donatarij le-
gitima aliorum filiorum sup-
pleatur. Cuius intentio solum
est vt filij non defraudentur le-
gitima sua quibus suffragatur,
& confert lex. 24. titu. 13. parti.
5. vbi habetur quod si pater ven-
diderit vel alienauerit bona ma-
terna filius quem in potestate
habet non habebit regressum
contra emptorem nec ab eo po-
terit rem vendicare si ex bonis
patris possit consequi æstima-
tionem suæ rei quam pater a-
lienauit. Si ergo filius non po-
test vendicare rem suam pro-
priam quam pater iniuste alie-
nauit si æstimationem ab hæ-
redibus patris consequi possit,
quanto minus poterit filius re-
propriam ipsius patris vendi-
care si legitima sua possit ex a-
lijs bonis filij donatarij supple-
ri, & ita indubitanter teneo,

quod filij non poterunt rem do-
natam a patre vendicare respe-
ctu donationis inofficiosa a
tertio possessore si legitima eo-
rum possit suppleri ex alijs bo-
nis fratris prædefuncti. quod
est maximi effectus propter fru-
ctus ipsius rei donatae a patre
quos haberet actor a tempore
contestationis quos non habe-
bit nec ipsam rem, si hæredes
fratris donatarij prædefuncti
possint & velint suppleri legiti-
mam aliorum filiorum & pro
hac parte videtur casus expres-
sus in l. Titia. cum esset minor.
ff. de iure doti. quæ est notabilis
ad propositum.

¶ Sed videtur quod idem sit in
melioratione tertij quod dixi-
mus in legitima data filio a pa-
tre vel matre titulo donationis,
vt cæteri filij possint eam pete-
re & vendicare tanquam do-
nationem inofficiosa si pa-
ter aut mater superuixerint filio
cui donatio facta est de tertio,
quia hoc tertium est proprie le-
gitima aliorum filiorum, & de
ea fit melioratio alteri filio, & si
cut non potest habere legitimam
filius donatarius si non superui-
xerit patri, ita non habebit me-
liorationem tertie partis bono-
rum quæ pars est legitimæ om-
niū filiorū, nec est maior ratio in
vno casu quam in alio. Item
quod

quod melioratio tertij sit pro-
prie hæreditas & pars legitimæ
25 filiorum etiam si titulo dona-
tionis in vita pater eis dederit
colligitur ex l. fori. l. 9. titu. *de las
mandas* lib. 3. fori. ibi *no pnedamã
dar nidar a sumuerte mãs de la quã
ta parte de sus bienes pero si quisiere
mejorar en la tercia parte de sus bie-
nes &c.* ecce igitur quod prædicta
lex loquitur euidenter de patre
disponente de bonis suis in vl-
tima voluntate & de legitima
filiorum quam non habent nec
eis debetur in vita parentum,
vt supradiximus. licet in vita pa-
ter anticipauerit voluntatem,
& dispositionem suam donan-
do tertium vel legitimam vni
ex filijs. Ergo si non superuixe-
rit patri non debent habere le-
gitimam nec meliorationem
tertij. ideo filij superstites pote-
runt id reuocare & petere per
querellam inofficiosa donatio-
nis & vtilem actionem in rem
sicut diximus de donatione le-
gitimæ quam pater dedit filio
in vita sua qui non superuixit
patri.

¶ Sed licet hoc verum esset de
iure tempore prædictæ legis fo-
ri quod ita possit reuocari do-
natio tertie partis bonorum si
cut donatio legitimæ facta fi-
lio si non superuixerit patri,
prædictis rationibus hodie tñ

attenta dispositione legis. 18.
de Toro crederem hoc nõ pro-
cedere. immo quod donatio
partis tertie bonorum vel ali-
cuius rei quæ faciat tertium nõ
poterit reuocari per alios filios
superstites a filio qui non super-
26 uixit patri vel eius hæredibus,
quoniam filius vel nepos est ca-
pax prædictæ meliorationis ter-
tij etiam si non sit hæres patris
& sic non est necesse quod su-
peruixerit patri vt prædictum
27 tertium habere possit, sed so-
lum quod sit filius aut nepos
eius qui meliorationem fecit,
etiam si pater eum præcedat
& ita expresse disponit prædi-
cta lex. 18. de Toro quæ nota-
bilis est in sua decisione. Si er-
go nepos est capax prædictæ
meliorationis tertie partis e-
tiam si pater eum præcedat qui
est hæres patris bene sequitur
quod poterit filius vel nepos
habere dictam melioratio-
nem tertij etiam si non super-
uixerit patri, nec cæteri filij po-
terunt eam reuocare, ex eo
quod non superuixerit filius
qui prædictam meliorationem
recepit.

¶ Quod tamen est intelligen-
dum & limitandum si prædicta
donatio facta a patre filio qui
non superuixerit patri non exce-
dat tertium & quintum bono-
rum

rum patris quia tunc reuocabitur per filios superstites in eo quod excedit nam ille filius capax est meliorationis tertiæ & quintæ partis bonorum etiam si non sit hæres patris (vt supra diximus:) de nepote quem pater eius præcedebat. id circo si pater donauit filio aliquam rem pro legitima sua & superfluum in tertio & quinto bonorum eius si non superuixerit patri reuocabitur per alios filios superstites in eo quod habet pro legitima si excedat tertium & quintam partem bonorum quia non fuit capax legitimæ cum non superuixerit patri nec sit hæres eius, sed bene poterit retinere in quantum prædicta donatio facit tertium & quintum bonorum patris, quia in his non est necesse quod superuixerit patri, (vt supradiximus.

²⁸ ¶ His itaq; discretis articulis de donationibus videlicet factis filiis a parentibus de legitima & tertio, & quinto bonorum, & quando reuocari possint ab alijs filiis nunc videamus. Si en algun caso la donacion del quinto que el padre hizo a un extraño o a uno de sus hijos en caso que sea irrevocable por-

que le entrego la posesion de la cosa que le hizo donacion se podria reuocar en parte per los hijos que quedaron vivos exempli gratia, pongamos quel padre hizo donacion a un extraño o al hijo en la manera dicha que sea valida e irrevocable del quinto de sus bienes o de una heredad que valiesse el quinto de los bienes que entonces tenia, despues vino el padre a consumir, y gastar las otras quatro partes de sus bienes que quedaron en alimentarse así y a su familia, o perdio el caudal que tenia en alguna mercaderia, y contracto que tenia, y viene a morir sin dexar bienes algunos o tan pocos que no llegan a tanto como el quinto que dio primero al extraño o al hijo, como dicho es si los otros hijos ternan algun remedio para pedir, y sacar parte de este quinto quel padre dio en vida de manera que juntando lo que tiene quando murio, y el quinto que dono en vida no pueda llevar mas el donatario de el quinto de esto, y no el quinto de la que tenia al tiempo que hizo la donacion. Istam quaestionem mouit glos. in. l. i. C. de inoffic. donation. in nona quaest. vbi concludit quod non possit reuocari in aliquo, nec dici inofficiosa donatio si a principio fuit valida, quia non tangebatur legitimam filiorum

rum quia legitime facta est, & non debet ex casu superuenienti reuocari vt inofficiosa. & cū glos. tenent & eam sequuntur Ioannes Faber. Alberic. Cinus. Bal. & Pau. contrariam tamen opinionem tenuit ibi Martinus glosator antiquus vt refert ibi Cinus & Alberic. cuius opinio videtur mihi verior de iure rationibus per eum adductis & alijs de quibus infra dicitur quibus congrui responderi non potest. ratio Martini hæc est quod filij cuius pater dotram partem bonorum si postea pater residuum bonorum amisit certant de daño vitando donatarius vero de lucro, ideo de æquitate agere possunt contra donatium quia potior est causa legitimæ filiorum quæ est sibi debita vel quasi debita quæ donationis, etiam si legitime & sine fraude facta sit. id circo filij vt creditores præferri debent donatario, vt in. l. fin. §. & si præfatam versic. licentia creditoribus. C. de iure deliber. & in. l. qui autem. versic. similique modo. ff. de his quæ in fraudem credit. quæ ratio potissima est & non congrue responderetur ei per doctores qui contrariam sententiam tenuerunt, dicunt enim quod filij non bene cõparantur creditoribus quia legiti-

ma non est a patre sibi debita sed quasi debita. ideo non possunt vt creditores donationem a patre factam reuocare. Sed hæc ratio non valet nec est sufficiens ad excludendum rationem, & iura quæ Martinus allegat. nã licet filij non sint vere creditores patris sicut ceteri creditores, respectu tamen donatarij cui pater donauit potiores sunt in legitima sua & donationem reuocare possunt sicut veri creditores reuocant, & hæc est inrentio omnium legum in titulo. C. de inoffi. dona. & idem erat de iure digestorum. vt in. l. Titia. la. 2. §. Imperator. ff. de l. 2. id circo nihil interest quod filij sint vere creditores vel quasi creditores cum respectu donationum creditores reputentur patris, & potior sit causa legitimæ filiorum, quæ donatarij. ¶ Item si bene cõsideretur glos. in dicta. l. i. C. de inoffi. dona. in dicta quaestione nona hoc non tenuit ad quod allegatur immo tenet cõtrarij, & pro opinione martini nam licet primo videatur tenere quod non reuocetur donatio quia legitime facta sit postea subdit, sed vt supradicitur in. 8. q. p. edet interim dū viuit filicet pater quasi dicat id esse in hac quaestione quod in superiore pro proxima, vbi tenuit qd si pater donauit totum suum

suū patrimonium, postea autē multo plus acquisiuit & totum filio reliquit quod non detur ei quærellā nec reuocetur donatio, quia pēdet dum pater uiuit si relinquat filio integram legitimam vel non, & sic si bene inspiciantur uerba glo. nō tenuit dictam opinionem ad quod allegatur, sed solum disputauit an ualuerit donatio a principio ita quod non possit reuocari dum pater uiuit quia legitime facta est, ideo pendet ex futuro euentu si pater alia bona postea quæsiuit quæ reliquit filio ī quibus habet integram legitimam, si uero non sufficiant ad legitimam possit reuocare donationē vsq; ad debitum bonorū subsidiū ī spectro patrimonio patris quod nunc habet & habebat ante donationem factam secundum formam datam in authen. unde & si parens. C. de inoffi. testamen. & hæc est intentio & decisio glo. si bene cōsideretur quæ potius assentit opinioni martini quam contradicit.

¶ Item pro hac opinione martini est tex. expressus in auth. nouissima. C. de inoffi. testa. quæ uenit ad declarationem legis cum quæritur. C. de inoffi. testam. ubi habetur quod ad excludendam inofficiosi testamēti querellam inspicitur si filius habeat quartam vel legitimā

integram bonorum patris quæ reliquit tempore mortis: nam si habet legitimam bonorum quæ reliquit pater tempore mortis non habet querellam, authentica autē unde & si parens dicit quod etiam habebit quærellam filius uel aget ad supplementum si habeat quartam legitimam bonorum quæ pater reliquit tempore mortis si modo per donationem antea factam patrimonium pater consumpsit, ita quod non habeat legitimam integram filius respectu bonorum quæ donauit pater. ecce ergo ubi respectu donationum non respicit lex patrimonium quod reliquit pater tempore mortis sed illud etiam quod habebat ante donationē factā, ita quod omnia illa bona iungantur & cumuletur tā donata quā relicta tempore mortis, ut ex eis omnibus filius habeat legitimā, nō ergo inspiciendum est si a principio legitime donatū sit, si postea ex omnibus his bonis nō relinquatur legitima filio & patrimonium patris iudicatur id quod donauit simul cū eo quod reliquit tempore mortis ad hoc ut ex his omnibus filius habeat legitimā, quia legitima filiorum nō minuitur per donationes a patre factas, nec ualet ratio, dd. qui cōtrariā sententiam tenuerūt uidelicet quod

quod donatio prius facta legitime facta fuit & non trangebatur legitimam filiorum, ideo ex casu superuenienti non debet reuocari quia non dicitur legitime facta sed est impendenti usque ad mortem patris licet a principio ualuerit tamen cum sua causa, ut si filio non relinquat pater integram legitimā ex bonis quæ reliquit & donatis: filius agere possit ad supplementum ut in dicta authen. unde si parens iuncta. l. cum quæritur. C. de inoffi. testa. nec his obstant iura pro contraria parte allegata uidelicet. l. Sancimus la. i. C. de administra. tuto. quia alio casu loquitur uidelicet quando debitor iuste & rite soluit tutori id quod debebat non debet quod rite & secundum legem factum est postea ex alio euentu retractari. Sed in casu nostro non rite & secundum legem facta est donatio cum non relinquatur legitima integra filio bonorum quæ reliquit pater tempore mortis non deductis donationibus antea factis quæ non minuunt legitimam filiorum. item pro hac parte & opinionē Martini facit hodie lex regia. 29. Tau. & quæ ibi not. communiter omnes scribentes in eo quod dicitur quod solum in dote data filie datur electio filie uel genero ad ex-

cludendum inofficiosi testamēti querellam quod possit eligere ualorem bonorum patris tempore dotis constitutæ uel tempore mortis patris ergo si in dote hoc est speciale fauore dotis, in alijs donationibus contrarium est immo quod inspiciatur ualor bonorū tempore mortis patris, & ita tenent ibi cōmuniter oēs scribentes, ex quo sequitur quod in ista donatione a patre facta d qua loquitur gl. in d. l. i. de inoffic. donati. solum debet inspicere ualor bonorum quæ reliquit pater tempore mortis, & bonorum quæ pater habebat ante donationem factam. ut ex his omnibus filius habeat legitimam ad excludendum inofficiosi testamēti querellam, & non sufficit quod filius habeat legitimam integram bonorum quæ habebat pater tempore donationis nam regulariter lex requirit quod inspiciatur ualor bonorum patris quæ habebat tempore mortis non tempore donationis factæ ut in dicta. l. cum quæritur. iuncta authent. unde & si parens. C. de inoffi. testameu. nec potest dici quod legitime facta fuit donatio in uita patris facta quia non excedit do drantem quia ad excludendam querellam inofficiosi testa. nō inspicitur ualor bonorum tempore donationis factæ sed

S E C V N D A P A R S

sed est impendenti vsque ad tēpus mortis patris & tunc inspiciatur an filius habeat legitimā integram ex bonis donatis, & relictis vt in dicta authenti. vnde & si parēs iuncta. l. cum quæritur. C. de inoffi. testa. nec potest dici quod pater legitime fecit prædictam donationem cū non excedat quintum, quia cogitare debuit quod bona quæ tunc habebat tempore donationis cōsumi potuerunt vel casu vel iniuriis suis necessarijs ad alendum se & familiam suā maxime si longam vitam habere potuit. & sic cessat ratio, & argumentum doctorum & glo. si illud sensit in dicta. l. i. C. de inoffi. donatio. quod non putato hoc sensisse: (vt supradiximus) & idem tenet Molina in cap. 2. lib. 4. de Hispan. primogen. vbi in simili quæstione idē sentit & decidit. & sic resolute teneo, *que en este caso quando el padre, o madre hizo donacion. de el quinto de sus bienes a vn extraño o a su hijo, o de vna cosa que valia el quinto de los bienes que entonces tenia. Si despues gasto o consumo en sus necesidades lo que le quedaua o parte de ello de manera que no les quedo a los otros hijos enteramente su legitima, podran pedir que el donatario de los bienes de la donacion del quinto les hincha y pague su legitima o lo que les faltare de ella auido respecto*

al valor de los bienes del padre ante que hiziese la donacion al extraño, o a vno de sus hijos, quod æquissimum & iuri consonum mihi videtur, vnum tamen est aduertendum quod donatarius qui rem donatam accepit a parente vel extraneo cum valuerit a principio quia quintam partē bonorum patris non excedebat si eam rem distraxerit minoris quam valeat vel casu amiserit non tenebitur vltra quam factus sit locupletior ex ea. vt in. l. cum autem. versicu. in hoc tamen. ff. quæ in frau. credi. qui est tex. multum notabilis in proposito. vnde si donatarius qui rem accepit a parente vel extraneo vsque ad quintum bonorum eius rem donatam vendidit, minoris forte quam valebat vel si iusto præcio vendiderit eam, nunc tamen cum ceteri filij veniunt ad impugnandā donationem quintæ partis bonorum quam pater fecit. extraneo vel vni ex filijs quia pater bona quæ habebat tēpore donationis consumpsit vel casu amiserit multo plus valet ita quod donatarius teneatur emptori de euictione si ab emptore res petatur vtili rei vendicatione: proposita prius quærela in officiosa donationis: (vt supra diximus,) non tenebitur donatarius qui dictam rem titulo

lo donationis accepit nisi ad præcium quod recepit pro ipsa re. vendita in quantum factus est locupletior & nō vltra, vt ex eo suppleatur legitima filiorū, cum bona fide & iuste accepit rem donatam quæ non excedat quintum bonorum eius qui donationem fecit, nec ceteri filij poterunt ipsam rē ab emptore petere aut vēdicare quæ nunc multo plus valet cum emptor regressum habeat contra donatariū qui eam vendidit ne in dāno remaneat donatarius qui fuit bonæ fidei possessor qui hactenus tenebatur quatenus factus est locupletior & non vltra, tex. est notabilis ex quo sumitur prædicta conclusio in. l. sed & si lege. §. 1. & §. item si rem distraxit. ff. de peti. hered. vbi in simili. q. hoc statuitur. iuncta. dicta. l. cum autem. ff. quæ in frau. credi.

Q V A E S T. XXXV.

31 **V**terius quæritur, *Si el padre o madre durãte el tiempo de su vida hizierõ algunas donaciones por menudo en poca cantidad, exempli gratia, las pasquas y fiestas solenes dieron a sus criados q̄ les auian seruido y auian cobrado su seruicio, o a sus parientes pobres algunos dineros o trigo en poca quãtidad,*

como lo suelen hazer los hombres nobles y ricos con sus criados que les auian seruido, y con sus parientes pobres y otras personas semejantes, que juntandolo todo lo que dieron en su vida de esta manera, o missas que hazia dezir en cada vn año por sus difuntos, o por descargo de sus consciencias, viene a ser gran cantidad. Si saldra esto del quinto de tal manera que el padre o madre no podran disponer por su anima, o entre estrãnos de todo el quinto de los bienes presentes que dexã al tiempo de su muerte, sino solamente del remanente del quinto, sacãdo primero aquellas donaciones que hizierõ minutatum en su vida, como esta dicho. Qua in re Rod. Xua. in. l. quoniam in prioribus. q. 9. fina. col. versic. vbi autem pater interuiuos non donasset. C. de inoffi. testamen. tenet quod si pater fecisset inuita aliquas donaciones modicas de his non fiat consideratio, nec deducantur de quinto, immo quod pater possit de tota quinta parte bonorum disponere. sed Tellus Fernan. in. l. 30. Tauri. num. 4. contrarium tenet allegans & expresse improbens prædictam opinionem Roderic. Xuar. ait enim non interesse filiorum an grauentur donationibus a patre minutatim factis in legitima sua vel vna sola donatione quæ excedat quintum, mihi autem videtur sic posse cõcordari

prædictas opiniones, que la opi-
 nion de Rodrigo Xuares, proceda y
 aya lugar quando el padre hizo las
 donaciones en tan poca cantidad y
 a personas tan pobres y benemeritas,
 que no pueden passar honestamente
 segun la qualidad de su persona sin
 darles aquello que les dio por menudo
 en cada un año, quia talis dona-
 tio non est proprie liberalitas
 sed necessitas vt habetur in. l.
 cum plures. §. fin. ff. de admi. tu-
 to. vbi not. DD. & expressæ hec
 tenet Bar. quem cæteri sequun-
 tur in. l. contra iuris. §. si filius. ff.
 de pactis vbi concludit quod
 in istis casibus non est mera do-
 natio quia ad donandum cogebatur
 secundum mores ciuitatis & ideo
 quodam modo cogitur donare vt
 parcat pudori suo, & pro hoc bene
 facit text. notabilis in. l. quintus. ff.
 mandati. Pero si las dichas donaciones
 no fueron muy menudas ni muy neces-
 sarias sino que honestamente pudiera
 passar el padre y madre sin dallas,
 porque su hacienda, ni qualidad no
 le obligauan a ello en tal caso pro-
 ce-
 da la opinion de Tello Fer. y que se le
 desquente al padre del quinto y se sa-
 quen del. quod verissimum & iuri
 consonum mihi videtur.

Q V Æ S T. XXXVI.

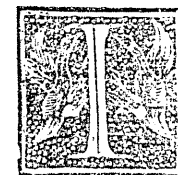


Tem quæritur, si el
 padre o la madre casa-
 ron alguna hija co-
 muni constante el matri-
 monio muerto el padre o la madre, si
 la hija sera obligada a traer a colla-
 cion y particion toda la dote que reci-
 bio viniendo a heredar a solo el pa-
 dre, o sola la madre que murio prime-
 ro, Respondeo, que viniendo a he-
 redar al padre traera a collacion y
 particion la mitad de la dote, y la otra
 mitad quando viniere a heredar a
 la madre si la dote fue de bienes mejo-
 rados durante el matrimonio entre
 su padre y madre, porque siempre se
 entiende ser dotada de los bienes mejo-
 rados durante el matrimonio, y de a-
 aquellos son obligados el padre y la ma-
 dre a pagar la dote auiedo bienes me-
 jorados, o casa en la cantidad que
 los ouiere. vt in. l. 53. de Toro quæ
 hoc ita disponit, en lo qual sea de
 advertir, que no se diran bienes mejo-
 rados si el padre o la madre compra-
 ron alguna heredad o casa durante
 el matrimonio, sino que se a de traer
 por el inuentario y aprecio del quæto
 summan todos los bienes y herencia q̄
 quedaron al tiempo de la muerte del
 padre o madre, y de aquellos sacadas
 las deudas y la dote y bienes capitales
 que cada uno dellos truxeron al ma-
 trimonio tado lo demas se diz en bie-
 nes multiplicados, o mejorados y no
 la heredad o casa que se compro durã-
 te el matrimonio y la dieron en dote
 a su hija, por que esta se puede auer co-
 prado con el capital de uno dellos,
 porque

porque no se entiende ser bienes mejo-
 rados hasta que sea saneado y saca-
 do el capital del marido y de la mu-
 ger que truxeron al matrimonio.
 non enim dicuntur lucra nisi
 deducto ære alieno & capita-
 li vtriusq; socij. ut in. l. Mutius
 & .l. coiri. & .l. cum duobus. §.
 damna. ff. pro socio. tradit la-
 te glos. in. l. 1. titu. 3. lib. 3. fo. 11.
 Pero sino ouiesse bienes mejorados en
 el matrimonio en la manera que esta
 dicho, en tal caso si el marido y la mu-
 ger juntamente prometieron la do-
 te ha se de pagar de los bienes de am-
 bos y sino de los bienes de solo el ma-
 rido, vt in dicta. l. 53. Tauri. y an-
 si, si entrambos marido, y muger la
 prometieron como dote que procedio
 de la hacienda, y capital de ambos
 traera la hija a collacion y parti-
 cion la mitad de ella con cada uno
 de ellos que viniere a heredar, y si
 no la prometio ni se obligo la ma-
 dre en tal caso no auiedo bienes me-
 jorados en el matrimonio, o hasta la
 cantidad que faltare para hen-
 chir la dote si a caso no auia tan-
 tos que bastasen sera obligada la hi-
 ja a traer a collacion toda la do-
 te quando viniere a heredar al pa-
 dre, o la mitad de ella hasta donde
 alcançaren los bienes mejorados,
 y lo restante que no alcançaren los
 bienes mejorados traera a colla-
 cion de sola la herencia del padre,
 y no de la madre. Hæc practica

seruatur & sumitur ex dicta. le-
 ge. 53. de Toro vbi notant, & te-
 nent omnes scribentes.

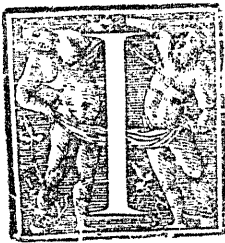
Q V Æ S T. XXXVII.



Tem quæritur. Si
 el padre o madre en sus
 testamento declararon
 que deuian alguna quã-
 tidad de maravedis, a alguna perso-
 na y mandaron que sus herederos
 se lo pagassen, y no constasse de la deu-
 da, ni se pudiesse probar si se saca-
 ra esta deuda del quinto en que
 fue mejorado uno de los hijos, o se
 sacara del cuerpo de todos los bienes,
 & videtur dicendum quod de
 omnibus bonis hereditatis de-
 ducendum sit hoc legatum, tan-
 quam æs alienum non de quin-
 to bonorum, in quo filius erat
 melioratus quia non est pro-
 prie legatum sed solutio debi-
 ti. vt est casus expressus in. l. 1.
 §. si quis creditori. ff. ad legem
 falcid. maxime si pater iurauit
 esse debitum quod creditori suo
 legauit in testamento, vt in. l. cū
 quis decedens. §. codicillis. ff. de
 lega. 3. vbi no. Bar. & cæteri scri-
 bentes. Respondeo. Que sin em-
 bargo de esto se due tener lo con-
 trario, immo sino pareciesse ni con-
 stasse que se deuian los dichos ma-
 ravedis

rauedis contenidos en la dicha manda y legado que valdra por manda da graciosa, y no por deuda, y se saca del quinto y no de el cuerpo de bienes que han de heredar los otros hijos quia si non constat de debito valet tanquam legatum vt in. l. si sic. §. i. ff. delegat. i. & l. i. & 2. C. de falsa. causa. adiecta lega. quia alias aperietur via multis fraudibus & sic posset pater fraudare filium in legitima con fitendo se recepisse vel debere quod non debet vel non rece pit. hoc probatur ex. l. qui testa mentum faciebat, ff. de probatio. & tenet expresse Barto. quem ceteri sequuntur doctores in dicta. l. cum quis decedens. §. Titia. ff. delegat. 3. nec obstat rex. in dicta. l. i. §. si quis creditori. ff. ad legem falcidi. nam ibi loquitur de testatore qui libere poterat de bonis suis disponere. Sed in patre qui solum de quinto disponere potest in preiudicium filiorum no loquitur ille textus. Sed seruanda est opinio Barto. in dicta. l. cum quis decedens. §. Titia. de lega. 3. etiam si pater iurauerit debitum vt declarat ibi Barto. rationibus ibi per eum adductis.

37



ITEM quæritur. si el marido en su testamento mando que sus herederos restituyesen a su muger los bienes dotales que ella truxo con el al matrimonio entre los quales auia algunos bienes rayzes sin aprecio en los quales auia gastado alguna cantidad de marauedis en plantar o edificar en ellos en utilidad y provecho de los dichos bienes, si podran los herederos del marido pedir que se les pague primero lo que gasto el marido en mejorar los dichos bienes, y retenellos hasta que se les pague. o seran obligados a restituirlos sin que se les paguen los dichos gastos. Respondeo. si el marido mando boluer, y restituyr a su muger la dote que truxo a su poder quando se caso en tal caso podran los herederos cobrar los gastos, y expensas que el marido hizo en plantar o mejorar los bienes dotales por que es visto no mandalle mas de la dote que era obligado a restituyrle. Pero si el mando restituyr todos los bienes dotales que a su poder truxo entonces no podran pedir los herederos los gastos y expensas que en ellos auia hecho el marido porque es visto el marido mandarle todos los bienes libres sin los dichos gastos. Textus est notabilis quem ita ibi declarat ibi glos. in verbo

dotem

dotem. & Barto. & Paul. in lege meui. §. fina. ff. deleg. 2. quæ distinctio est multum notanda quia cōtingere quotidie potest. licet textus ille non facit differentiam aliquam in modo legandi, sed solum in eo an sit maritus qui legauit vel alius qui non tenebatur dotem restituere, nã in marito semper habebit locum deductio expensarum ideo non est sine dubio opinio Bar. & aliorum qui illum textum intelligunt etiam in marito qui vxori legauit quicquid ad eum nomine dotis peruenit: licet nõ sit ab ea recedendum quia omnes doctores eam tenent vt testatur ibi Albetic. & Ioannes de Imola.

Q V Æ S T. XXXIX.

38



Mterius quæritur de alia notabili quæstione quæ contingit in villa de Lucena, que es del Obispado de Cordoua. vbi lex fori non seruatur nec diuiduntur lucra facta constante matrimonio, inter virum & vxorem vt supradiximus in principio huius tractatus sed omnia lucra pertinet ad maritum,

quæ talis est. Murio la muger sin dexar hijos ni descendientes, y dexo en su testamento por su heredera a su madre, y mandole el tercio de sus bienes a su marido el qual auia recebido en dote y casamiento con ella muchos bienes muebles y rayzes sin aprecio duro el matrimonio quatro meses, y no mas porque se caso a principio de Enero, y murio la muger en fin de Abril, o a los primero de Mayo, (vt apparuit ex actis) es agora la duda como se partiran los frutos de estos bienes rayzes que eran viñas, y oliuares y los frutos estauan parecidos y crecidos. Respondeo. Que en este caso no se ha de tener consideracion a lo que dispone la ley de el fuero que manda partir los frutos entre el marido y la muger y sus herederos quando murio el uno de ellos estando los frutos parecidos en las heredades porque como esta dicho estas leyes de el fuero han lugar donde son usadas y guardadas, y la muger ha de llevar parte de las ganancias hechas durante el matrimonio las quales no se usan ni guardan en el Obispado de Cordoba, esto presupuesto digo que los frutos se partiran pro rata temporis segun la distincion. l. diuortio. ff. solu. matri. Y el marido llevara iure mariti el tercio de los frutos del dicho año por los quatro meses que duro el matrimonio pero de las otras dos tercias partes que pertenecieron a los herederos de la muger esta duda si

P 2 llevara

lleuara la tercia prte de las dos tercias partes por razon del legado que le fue hecho por la muger que le mando el tercio de todos sus bienes, & videtur dicendum, que pues le pertenece el tercio de todos los bienes de la muger al marido, así muebles como rayzes que por la misma razon le pertenece tambien el tercio de todos los frutos de los dichos bienes que le quedaron a la muger por bienes suyos sacado el tercio que lleuo el marido por la rata de el tiempo que duro el matrimonio y el señorio de los bienes dotales como esta dicho, contrarium tamen in hac specie tenendum esse existimo. Sino que el marido no lleuara parte alguna por razon del dicho legado de las dos tercias partes de los frutos de las dichas heredades que le quedaron a la muger sacado el tercio que ha de lleuar el marido de la rata que duro el matrimonio sequētibz rationibus.

¶ Lo primero porque en el legado del tercio o quinto de los bienes, non veniunt fructus nisi a tempore mortis testatoris, sicut in ceteris legatis ut est tex, expressus que ad hoc notat ibi Barto. & ceteri scribētes. in. l. si quis bonorum. ff. de leg. i. cuius ratio est quia in legato tertie partis bonorum non habet legatarius tertiam partem in qualibet re hereditaria, nec transit dominium eius in

legatarium, nam potest hæres soluere legatum in æstimatione non in ipsis rebus hereditariis, ita declarat Barto. in. d. l. si quis bonorum. ff. de leg. i. & probat tex. notabilis in. l. non amplius. §. cum bonorum parte. ff. eod. titu. Y así no puede lleuar frutos el legatario del tercio de los bienes pues se lo puede pagar el heredero en la estimacion o en algunos bienes de la herencia estimados quales parecieren al Iuez cuius arbitrio reliquitur. Por lo qual no podrá lleuar el tercio de los dichos frutos pues no fue el señor del tercio de los dichos bienes, ni se sabe en que parte se le dara y pagara el dicho tercio. Nec obstat si dicatur quod in hoc casu non debentur fructus tamquam fructus rei legatæ sed tamquam pars ipsius tertij legati. Porque al tiempo que murio la muger que fue en fin de Abril, o a principio de mayo no estauan los frutos maduros para poderse coger, ni los herederos de la muger son obligados a tener los dichos frutos en sus tierras y arboles y criarlos para que el marido lleue la tercia parte de ellos por razon del dicho legado que hizo la muger hasta que maduren maxime que no se contiene en el dicho legado la tercia parte de las dichas tierras, y heredades ni de los dichos frutos ante moram, sed est in æstimatione iudicis in quibus rebus soluant, (ut supradiximus) y así se concluye que no lleuara el marido la tercia parte de estas dos tercias par-

partes de frutos que an de quedar para el heredero de la muger sacado el tercio que pertenece al marido de la rata del tiempo que duro el matrimonio, pero a se de advertir que en este caso, ora quiera el heredero pagar este legado en la estimacion o en una especie o dos de la herencia que vala el tercio siempre se a de tener consideracion a lo que valen mas estas viñas o oliuvas o bienes rayzes que quedaron quando murio la muger por razon de estas dos tercias partes de frutos como estonces estauan immaturos que le quedan por bienes de la muger sacados el tercio que a de lleuar el marido (como esta dicho) y de este valor y estimacion de las dichas heredades con las dos tercias partes de frutos como estonces estauan que le quedan a los herederos de la muger lleuara el tercio el marido. Hæc practica sumitur ex. l. in lege falcidia placuit. ff. ad legē falcid. quod est bene notandum quia pauci ad hoc advertunt & confert ad alia multa.

Q V A E S T. XL.

40 **Q**uadragesimo quaeritur, Si muerta la madre el padre casasse y dotasse una hija comun que vno de aquel matrimonio en que vno bienes mejorados y al tiempo que le prometio la dote no dixo que le daua parte della a cuenta de los bienes y

legitima de la madre. Si sera obligada la hija a recibir la mitad de esta dote que le prometio y dio su padre a cuenta de la herencia y legitima de su madre, o solamente a cuenta de la legitima de su padre, y podra despues de velada como emancipada pedir los bienes y herencia de su madre, & videtur dicendum quod pater teneatur de bonis suis dotē quam promissit soluere, non de bonis maternis, cum ipse hoc non expresserit in promissione dotis sed ipse solum se obligauerit & promissit prædictam dotem simpliciter quo casu de bonis suis dedisse intelligendū est ut in l. si vbi hoc not. DD. C. de dot. promiss. nec his obstat lex. §. de Toro quæ corrigit prædictā legem codicis & statuit quod prædicta dos etiam si a solo patre promissa fuerit, soluatur de bonis communibus acquisitis constante matrimonio (si talia bona acquisita fuerint), nam illa lex loquitur quando filia fuit dotata constante matrimonio, tunc enim quasi negotium commune patris & matris qui dotare filiam tenebantur gestum fuerit, soluetur dos a patre promissa de bonis comunibus acquisitis durante matrimonio etiam si pater solus promissit quia videtur communi nomine suo & uxoris promississe, sed quando vxore defuncta maritus solus promissit dotē, cessat prædicta

dicta ratio, & dispositio legis Tauri, cum iam sit soluta societas soluto matrimonio & prædicta lex expresse loquatur, quando dos promissa fuit a marito constante matrimonio, cum ergo prædicta lex regia corrigat legem codicis solum in illo casu, quando dos promissa fuit a patre constante matrimonio ut non teneatur ipse solus de bonis suis soluere, sed de bonis acquisitis constante matrimonio non recte possumus dictam legem extendere ad casum quando dos promissa est a patre soluto iam matrimonio cum sit correctoria iuris communis & non sit eadem ratio in vno casu quàm in alio ut in l. præcipimus. C. de appellatio. & in l. illud. ff. ad legem aquil. & l. a Titio. ff. de verbo. obliga. cum cõcordan. & in expresso istam conclusionem tenet didacus del Castillo in dicta. l. 53. Tauri in. 10. col. versic. secus dicendum erit. quem refert & sequitur Ant. Go. in eadem. l. 53. Tauri num. 24. & hoc de rigore iuris verius esse puto, licet dominus Couarrub. in ca. 19. lib. 3. vari. resolu. contra. teneat dicitq; contrariam sententiam in practica receptam esse rationibus per eum adductis a qua non puto esse recedendum. *Yansi se deue tener que la dote dada ala hija, o la donacion propter nuptias dada al*

hijo por el padreuelto el matrimonio auiendo bienes mejorados enel matrimonio de que poderse dar hasta en aquella cantidad o hasta do llegare se entendera que la da el padre delos bienes mejorados durante el matrimonio delos bienes communes de ely de su muger defuncta y no de sus propios bienes del padre y por esta misma razen trahera a collacion esta hija la mitad dela dote en la parte de la herencia dela madre y la otra mitad quando viniere a heredar a su padre.

⁴² ¶ Sed hic insurgit dubium. si el marido y la muger dieron en dote a su hija o en donacion propter nuptias a su hijo alguna cosa que era propria del uno de ellos o porque la truxo al matrimonio quando se casaron o la heredo de sus padres o parentes durante el matrimonio si se entendera auiendo bienes gananciales enel matrimonio que esta dote o donacion propter nuptias ha de ser de por medio delos bienes multiplicados durante el matrimonio o solamente de aquel que dio la dote o donacion de sus propios bienes. Quo casu videtur dicendum quod talia bona in dotem data vel in donatione propter nuptias sint & data censentur ex bonis communibus acquisitis inter virum & uxorem: res tamen propria mariti vel uxoris non potest videri data ex bonis communibus acquisitis constante matrimonio cum verum non sit sed necessario dicere debeamus

beamus quod talis res data sit ex bonis mariti si sua sit vel uxoris si eius erat alioquin seque- retur quod si maritus vel vxor velit dotare filiam ex aliquibus bonis proprijs ultra bona communia quæ vterq; tam maritus quam vxor dederint in dotem filiam ex bonis constante matrimonio quæ sitis nõ possint hoc facere quod esset falsum, nam bene licet marito vel vxori renunciare beneficio. illius legis & alterius. quæ pro eis instituta sunt. ut in l. si quis in conscribendo. C. de pactis cum cõcor. & dotem dare filiam de suis proprijs bonis, quod facere videtur eo ipso quod rem propriam dedit in dotem, & sic videtur quod lex. 53. Tauri procedat & locum habeat cum dos promissa est in pecunia vel quantitate vel in rebus acquisitis constante matrimonio inter virum & uxorem non autem quando datur res propria alterius coniugis, de consensu eius, argumet. in l. talis scriptura prope finem. ff. de lega. 1. & l. Nensenius. §. 1. ff. de reiudi.

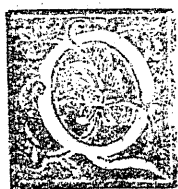
⁴³ ¶ Sed his nod obstantibus contrarium verius esse existimo immo quod prædicta lex. 53. Tauri procedat indistincte siue dos data sit ex bonis communibus durante matrimonio, siue ex rebus proprijs mariti vel uxoris sem-

per censetur dos data vel promissa ex bonis cõmunibus quæ sitis constante matrimonio, nisi aperte constaret quod ille cuius erat dictares in dotem data voluit ex suis bonis dotem in illa reconstituere tunc enim ex suo dotasse videbitur, si re enim sua quilibet est moderator & arbiter. sed in dubio lex illa regia seruanda erit quæ indistincte loquitur quod dos data vel promissa per maritum, quando sunt bona quæ sita durante matrimonio soluatur de illis bonis quæ sitis matrimonio constante & sic colligitur ex illa lege iur quantum dicit quod dos promissa per maritum soluatur de bonis communibus acquisitis constante matrimonio nec interest quod res mariti vel uxoris promissa vel data sit in dotem quia solutio fieri debet ex bonis communibus. *Yansi se ha de tener quel marido o la muger cuya era la cosa que fue dada o prometida en dote sacara el valor de ella del monton delos bienes multiplicados, y ansi en efecto sera la dote de los bienes ganados durante el matrimonio aun que fuesse la cosa que se dio propria del uno.* Quod euidentissima ratione procedit cum enim obligatio dotandi filiam communem sit communis patris, & matris quando habent bona quæ sita constante ma-

matrimonio vt colligitur ex prædicta lege Tauri vbi hoc notat. DD. & Demin. Couarru. in c. 19. lib. 3. vari. resol. prope finem merito actionem ex illa. l. aut actionem pro socio vel negotiorum gestorum habet alter eorum qui dotem ex bonis suis dedit vt consequatur partem a marito vel vxore sicut socius consequitur a socio quod in rem communem impendit vt in. l. pro socio. §. si tecum. & l. si fratres. §. idem respondet el. 2. versi. item si in communem. ff. pro socio.

Q V A E S T. XLI.

44



Vadragessimo primo quaeritur, Si el padre o la madre mejoraron a un hijo común de entrambos en el tercio de sus bienes, y se lo dio y señaló el uno dellos en una casa o heredad que fue ganada durante el matrimonio, si valdra la mejora en todo o en la mitad que era del padre o de la madre q hizo la mejora. Hæc quaestio pendet ex alia qua non parum disceptata est inter. DD. nostros huius regni an dominium rerum qua constante matrimonio acquiruntur inter maritum ex vxorem sit penes vxorem, pro dimidia parte qua ad ipsam vxorem pertineat, an dominium totius rei sit penes ma-

ritum qui ipsam rem comparauit, teneatur tamen rem ipsam communicare & dimidia vxori traddere, in quaquidæ quaestione magis communiter doctores nostri tenent, q statim re comparata vel acquisita per maritum traseat dominum in vxorem pro parte sua, licet postea possit eam maritus solus sine licentia vxoris sine fraude alienare. vt resoluit Pala. Rub. in. l. 16. Tauri nu. 9. Segura in tractatu de bonis constante matrimonio acquisitis col. 2. l. idem resoluit & firmat. D. Couarru. in cap. 19. lib. 3. varia. resol. nu. 2. licet Tellus Fer. contrarium teneat in. l. 16. Tauri post longam disputationem, sed prima opinio communiter recepta est, qua fundatur multis rationibus & iuribus per eos adductis. Hoc presupposito si vera est opinio Tell. Fern. & aliorum quos ipse refert in allegata lege. 16. de toro qua hæc est quam supradiximus, nullum habet dubium, planum enim est & sine dubio quod pater potest meliorationem tertij, quam facit vni ex liberis suis assignare in quacunq; re uoluerit ex hereditate sua, vt in. l. 19. Tauri qua hoc expressè disponit, sed si vera est contraria opinio qua magis comuniter recepta est quod dominum rei qua sita durante matrimonio inter maritum & vxorem

vxorem statim quaratur vxori pro parte dimidia qua eam tangit: dubium est non leue, an valeat melioratio tertij facta filio pro parte dimidia quam vxor habet in dicta re, qua costante matrimonio acquisita est cum sit res aliena & non patris, qui nam assignauit filio pro melioratione tertij (pendet enim hæc quaestio ex alia grauiore) videlicet an maritus possit titulo donationis res quas constante matrimonio acquisiuit alienare, in quo doctores huius regni qui super hoc scripserunt varie locuti sunt, quidam enim ex eis tenent quod maritus possit rem communem constante matrimonio qua sitam alienare, titulo donationis, vel quouis alio titulo, dum tamen non faciat animo fraudandi vxorem in parte sua, hoc sensit Xuarez in. l. for tit. *delas ganantias.* 8. limitatione versicul. quaero vltius de quotidiana. q. & expressius An. Go: qui hoc costante asserit in. l. 19. Tauri num. 73. versi. pulchrum tamen dubium est vbi allegat plura qua sua opinioni suffragantur, inter qua est lex regia ordinamenti titu. 4. lib. 5. l. 4. qua expresse permittit marito bona costante matrimonio acquisita alienare, dum tamen hoc fiat sine fraude & damno vxoris, qua lex loquitur sine di-

stinctione aliqua, an alienatio fiat titulo donationis vel alio sed generaliter loquitur de qua libet alienatione quod verbum etiam donationem comprehendit, vt in. l. fin. C. de reb. alienis non alienand. & in authen. de non aliena. §. alienationes col. 2. quod potissimum fundamentum est Anton. Gom. cui difficile est respondere cum sit lex regia qua seruanda est pro vt iacet vel scripta est sine distinctione alia. vt in. l. de prætio. ff. de publici. in rem acti. & l. prospexit. ff. qui & a quibus manu. libe. non fi. & l. quos prohibet. ff. de postu. Contrariam sententiam tenent Pala. Rub. in rub. de dona. inter vitum & vxor. §. 66. nu. 29. Immo quod maritus non possit res acquisitas constante matrimonio titulo donationis alienare pro parte vxoris sine consensu eius. hoc idem fundat, & expresse tenet reprobans audacter opinionem Anton. Gom. Tell. Fer. in. l. 19. Tauri nu. 3. & 4. versicu. hæc sunt verba nostri Gometij, vbi in multis eum mordere conatur sed sine ratione iudicio meo leuibusq; fundamentis quibus ipse Go. respondet: Tell. vero non sufficienter Gometij & aliorum opinionem in pugnat, quorum opinio verior mihi esse videtur in puncto iuris, attenta dispositione dictæ

legis ordinam. quæ generaliter loquitur & permittit marito alienationem rerum quæ constat matrimonio acquisitæ sunt dummodo fiat sine fraude idcirco mihi videtur (salua correctione cuiusquam melius sentientis) quod prædictæ opiniones possunt conciliari & ad concordiam reduci eo modo qui infra sequitur.

¶ Et primo est præmittendum 47 quod de iure communi socius non potest alienare plus parte sua sine voluntate socij etiam si omnium bonorum socij sint non solum titulo donationis, sed nec titulo venditionis nec alio oneroso quouis titulo nisi in rebus communibus quas habent expostas ad vendendum nam in illis videntur inter se habere tacitum mandatum ad vendendum, ut in l. nemo ex socijs, & ibi glo. & Bal. ff. pro socio idem Bal. post glo. & Salice. & Paul. in l. in familia. C. fami. her. vbi communiter omnes scribentes id notant & in l. si vnus ex socijs. ff. eo. titul. & in l. si socius. ff. si certum petatur de iure autem regio huius regni in acquisitis inter virum & uxorem licet non sint socij omnium bonorum permittitur marito alienatio dictarum rerum quocumque titulo dummodo non faciat in fraudem uxoris ut in allegata lege. 4. titul. 4.

lib. 5. ordi. & sic poterit maritus donare causa dotis vel donationis propter nuptias filia suæ ex alio matrimonio nata vel consanguineo suo vel extraneo ex aliqua iusta causa vel sine causa dum modo non in necesse vxoris vel substantia eius hoc fiat quod procedet quo ad effectum ut donatarius dominium acquirat rei donatæ, & ab eo vendicari vel auelli non possit pro parte vxoris non tamen ad hoc ut mulier fraudetur parte sua nam soluto matrimonio poterit tantundem vel valorem prædictæ rei donatæ e medio summere ex bonis constante matrimonio acquisitis & hoc modo consulatur ei ex l. incerti iuris. C. fami. hercis. & l. in familia in fi. eod. titu. vbi notant doctores & in l. item quanuis in priuc. ff. communi diui. & in l. inter cohæredes. §. si cohæredes. in fi. ff. fami. hercis. Item hoc modo vxor non grauatur in parte sua, & cessat inconueniens propositum a Tell. Fer. in dicta l. 19. Tauri. qui propter hoc dicebat non posse sustineri opinionem Gome. quia de nihilo seruiret vxori lucrum factum durante matrimonio si partem suam posset maritus donare prohibito voluntatis nam hoc modo in nihilo grauatur vxor, nec marito interdicitur administratio.

rerum

rerum suarum quas comparauit 48 constante matrimonio & hoc casu procedit sine dubio opinio Anto. Gom. quod maritus possit titulo donationis res constante matrimonio acquisitas alienare cessante fraude ex dicta. l. ordina. quæ generaliter loquitur in quacumque alienatione: nec est credendum Anto. Gom. contrarium sensisse, quod facta alienatione per maritum titulo donationis non possit vxor tantundem ex bonis communibus recipere soluto matrimonio, quantum maritus ex prædictis bonis communibus sumpsit & titulo donationis alienauit: & ultra iura & rationes quas allegat Ant. Gome. pro fundamento suæ opinionis hoc etiam fundatur ex decisione textus notabilis in l. Marcellus. §. res quæ vbi glof. & DD. ff. ad Trebell. & in l. si. §. si. C. communia delega. & ibi Paul. vbi habetur quod si hæres grauatus restituere hæreditatem fideicommissarijs, voluntarie alienauerit vnam rem integram hereditariam quæ non faciat ultra quartam quam ipse habiturus est ex senatus consulto trebelliano non poterit fideicommissarius cui restituenda est hæreditas prædictam rem alienatam vel partem eius vendicare ab emptore sed ex alijs rebus hæreditarijs communibus sibi & hæredi: re-

partiet & implebit partem suam quam habiturus esset si prædicta res non esset vendita, ergo vbi habens rem communem cum alio potest alienare totam rem si modo eam integram habere possit in parte sua, & ex alijs rebus communibus ei possit damnum resarciri, similiter erit faciendum inter virum & uxorem quando vir alienauit vel donauit totam rem communem quia valebit donatio si modo ex alijs rebus communibus possit vxori damnum resarciri si vero non sint aliæ res communes vel mariti ex quibus possit parti mulieris esse consultum. tunc vera sit opinio do. Palat. Rub. & Tellij Fer. quod vxor possit vendicare partem suam a donatario vel quolibet alio possessore quia licet maritus bona fide & sine animo fraudandi uxorem: prædictam rem donauerit retamen ipsa licet non consilio fraudata est vxor parte sua, nec enim vxoris interest magis fraudari consilio mariti quam re ipsa, vtroque enim casu fraudatur & amitteret rem suam nisi ei daretur actio contra donatarium ut possit partem suam ab eo vendicare si ex bonis mariti non possit sibi resarciri damnum: maxime quia donatario non fit iniuria cum ei lucrum extorqueatur vxor vero certet de damno vitæ do,

do tex. est notab. qui hoc ita dif-
 finit in l. qui autem cum possit
 in prin. versic. similiq; modo. ff.
 quæ in fraudem credi. cuius ver-
 ba sunt, similiq; modo dicimus
 & si cui donatū sit non esse quæ-
 rendum an sciente eo cui dona-
 tum sit gestum sit sed hoc tan-
 tum an fraudentur creditores,
 nec videtur iniuria affici is qui
 ignorauit: cum ei lucrum ex tor-
 queatur non damnum infliga-
 tur, ergo casum vbi credito-
 res qui certant de damno vitan-
 do habent regressum contra do-
 natarium qui lucrum accepit
 etiam sine fraude pro hac etiam
 parte facit tex. in l. si. §. & si præ-
 fatā. versic. licentia creditoribus.
 C. de iure delib. qui ē notabilis ī
 proposito, redeundo igitur ad
 quæstionē propositā. Respondeo
 que enesta quæstion se deue distingui
 en esta manera o la mejora del tercio
 que hizo el padre sue en su testam: en
 49 to o por contracto entre viuos. si en
 testamento o ultima voluntad no
 valdra la mejora por la mitad en
 aquella cosa que la señalo contra uo-
 luntad dela muger porque esta dispo-
 sicion viene a surtir efecto suelto el
 matrimonio porque en tal caso, secū-
 dum omnes doctores, adquiere
 la muger el dominio, en actu, & ha-
 bitu irrevocabiliter, y siendo suya
 la mitad de aquella cosa no pudo e-
 nagenalla el marido sin voluntad
 dela muger pero pagarle ha al hijo
 aquella mitad en otra cosa de los bie-

nes del padre porque es de crear quel
 padre quiso que valiesse aquella me-
 jora en todo, & hoc etiam tenet
 Tell. Fer. in dicta. l. 19. de Toro,
 in casu quod non valeat aliena-
 tio pro parte vxoris ex hoc titu-
 lo donationis, el otro caso es si la me-
 jora fue hecha por contracto entre vi-
 uos, en que puede el marido enagenar
 los bienes communes adquiridos du-
 rante el matrimonio sin consentimien-
 to dela muger. Y en este caso se ha de
 distinguir o el marido enageno aque-
 lla cosa comun adquirida durante
 el matrimonio con fraude y animo de
 defraudar ala muger de su mitad
 porque a caso hizo la mejora en un
 hijo de otro matrimonio o del mismo
 si fue contra voluntad dela muger,
 quod accidere potest ex multis
 causis, y en tal caso no valdra la
 enagenacion en la parte dela muger
 pero valdra en los otros bienes del pa-
 dre, quia totum hoc pēdet ex vo-
 luntate eius vt supradiximus. o
 fue la mejora hecha sin fraude como
 se deue presumir maxime si fue hecha
 en fauor de un hijo comun de aquel
 matrimonio, y en tal caso si el padre
 dexo otros bienes multiplicados de q̄
 la muger se pueda pagar y henbir de
 otro tanto o pagarle su mitad de los
 bienes del marido, y en este caso val-
 dra la enagenacion del tercio en esta
 cosa comun en que le dio. y señalo el
 marido porque es sin daño ni fraude
 dela muger, y es hecha durante el ma-
 trimonio en el qual tiempo puede el
 marido enagenar los bienes adquiri-
 dos

quidem casu certum est, quod
 substitutus extraneus idest fra-
 ter testatoris & eius filij nullum
 ius ex hac substitutione habeat
 cum non sint ex decedentibus
 testatoris qui secundum prædi-
 ctam. l. 27. de Toro primo vocari
 debent in substitutione facta
 de tertio bonorum: sed dubium
 est an præferenda sit filia ipsius
 testatoris, vel neptis filia eius fi-
 lij primi vocati, & videtur quod
 succedere debeat filia testato-
 ris quia est de decedentibus ip-
 sius testatoris ī primo gradu, &
 quia grauamen & substitutio
 non valuit facta in fauorem trā-
 uersalium existentibus liberis
 vel decedentibus testatoris qui
 primo vocari debuerunt, siue
 masculi sint siue fæminæ in me-
 lioratione facta de tertio vt in
 prædicta lege Tauri. idcirco nu-
 llo existente grauamine vel sub-
 stitutione illud tertium cum sit
 legitima filiorum primi gradus
 debet remanere apud eos: hoc
 est dimidium tertij apud filiam
 & aliud dimidium apud filium
 & eius hæredes, tanquam si præ-
 dicta melioratio & substitutio
 facta non esset cum non value-
 rit ex dispositione prædictæ le-
 gis. 27. de Toro.

¶ Ex contrario videtur quod so-
 la neptis testatoris & non filia
 succedat in dictis bonis quia di-
 cta melioratio tertij a princi-

pio bene valuit cum legitime sa-
 cta fuerit filio deinde substitu-
 tus sit nepos testatoris: quippe
 cum grauamen & substitutio
 facta fuerit inter descendentes
 sic ergo vsq; ad nepotē substitu-
 tio valuit secunda vero substitu-
 tio vitatur ex eo qd facta est in
 fauorem transuersalium hoc est
 fratris testatoris existētibus de-
 cendentibus ipsius quod facere
 non potuit. vitata igitur illa in
 utili substitutione fratris tāquā
 si facta non esset debent remun-
 nerare prædicta bona & fidei
 commissum tertij, apud eum a
 quo fuit de relictum tanquam
 legatum seu fidei commissum
 caducum vt in. l. 1. §. pro secun-
 do. C. de cadu. toll. vbi. DD. &
 expressius hoc tenet Barto. in.
 l. 1. ff. de vulga. & pupi. in. 7. col.
 num. 28. versic. secundus effe-
 ctus est vbi in simili quæstione
 hoc determinat & colligitur ex
 dicta. l. 27. de Toro. ibi. Y que de
 otra manera no puedan pener graua-
 men ni condicion en el dicho tercio. y
 ansi se conluye que en este caso se a de
 preferir la nieta del testador que hi-
 zo la mejara ala hija que est aua en el
 primero grado, porque la ley de Toro
 no annulla la mejora del tercio ni las
 substitutiones que el padre en el pone si
 no la substitution de los estraños o pa-
 rientes transuersales auendo hijos, o
 decendientes del testador, y ansi va-
 lio la mejora y substitution que hizo

en fauor de su nieto, y de alli adelante no valieron las otras substituciones que hizo en los transuofales auie do descendientes del testador que se han de preferir, vt in dicta. l. 27. de Toro quod si ita non fecerit & predictum ordinem non serua uerit, non valebit quod in con trarium factum fuerit, valebit tamen quod legitime factum fuerit vique ad illam personam qua inutiliter & contra legem substituta est quia utile per inu tile non vitatur. vt in. l. placuit ff. de vfur. & in. l. 1. §. sed mihi. ff. de verbor. oblig. & l. qua extrin secus. cod. titu. & l. se det si dotē. ff. de constitu. pe. cum concor dan. sic igitur remanebit pradi cta melioratio apud sciorem nepotis granati tanquam ha re dem eius proximam cum substi tutio non valuerit. ex quibus in fertur. Que si este hijo mejorado en el tercio a quien subtituyo, su padre su nieto uarō hijo de este mejorado tubo solo un hijo y este murio sin descen dientes en el caso arriba dicho, si este nieto despues de auer succedido en la dicha mejora muriese, y dexasse ma dre viua aunque no sea de la fami lia y nombre del instituydor se ha de preferir ala hija del testador en esta mejora del tercio por la dicha ley. 27 de Toro, porque hasta el nieto ualio la mejora y substitucion que hizo el Abuelo de este nieto defuncto y no ualio la segunda substitucion del trans-

uersal o del esraño. y no auiendo gra uamen ni substitucion adelante se a de quedar esta mejora como bienes li bres en el nieto del testador y en sus he rederos que es la madre. vt in au thent. defuncto. C. ad Tertul. y no la trahya del testador porque la ley de Toro no dice que sea obligado el padre a hazer las dichas substitucio nes precisamente por aquella orden co tenuta en la dicha ley. 27 para que tē ga derecho los descendientes a llevar esta mejora en exclusiō de los ascen dientes, y los ascendientes en exclusiō de los transuofales. sino que sino lo hi ziere de esta manera que no uala el grauamen y substituciones que de otra manera hiziere, y no ualiendo el gra uamen y substitucion hecha contra la dicha ley ualen los que hizo legitima mente conforme a ella, y alli se queda por bienes libres y partibles entre los herederos del ultimo poseedor hasta do se pudo poner la substitucion y gra uamen vt supra diximus.

Q V A E S T. XLIIII.



QVADRAGESIMO quarto quarto. Si el padre dio, o prometio en arras a su muger o espo sa al tiempo que

se caso alguna cantidad de sus bie nes si podria despues el padre disponer de todo el quinto de sus bienes por su anima o entre esraños o se sacara, o

A. Sape, q3 late' disputat ioh. de gualc. lib. 3. praec. 99. in q. 43. per tota.

o descendara del quinto timiendo hijos del primero o segundo matrimonio, & videtur quod hoc imputabitur in quinto, quia est mera donatio cum pater non teneretur praecisse dictas arras promitte re, donari enim videtur quod nullo iure cogente conceditur vt in regula iuris donari vide tur cum concordant. y lo mismo se puede dubdar en las joyas que el ma rido embia y dona a su esposa estando desposados, que puede dar lo uno o lo otro. secundum legē huius regni dummodo arras non excedant decimam bonorum mariti, & praedicta dona non excedant octauam partem dotis qua cū vxore recepit vt diximus supra in secunda parte huius tractatus. Respondeo, que las dichas ar ras o joyas no se sacaran del quinto si segun la costumbre de la tierra no pu do el marido dexar de dallas, saltē sine de decore suo, quod sumi tur ex ratione tex. in. l. cum plu res. §. fin. vbi hoc not. Barto. ff. de administrati. tuto. vbi tutor pupilli potest munera solennia mittere parentibus & cognatis pupilli de bonis ipsius pupilli, si secundum qualitatem suam & consuetudinem hoc facere de buit, quia non reputatur hoc mera liberalitas vel donatio, & in hunc sensum intelligit praedictum textum Bal. in. l. 2. C. de dotis. promil. & Bar. in. l. contra iuris ciuilis. §. 1. ff. de pactis vbi

expresse hoc tenet ratione praedicta & Pala. Rub. in repet. rub. de dona. inter virum & vxorem §. 63. nu. 10. & 11. quia non repu tatur hoc mera liberalitas: si er go tutor potest hanc donatio nem facere de rebus alienis vt probat ille tex. notabilis in di cta. l. cum plures. §. si. de admi. tu to. ergo a fortiori poterit pater hoc facere de suis proprijs bo nis, nec reputabitur hoc munus vel arra, mera donatio si secun dum consuetudinem patriae vel prouintiae non potuit hoc praetermittere sine dedecore, idcir co non extrahentur de quinto sicut caetera donationes volun tariae quas pater fecit in vita, & pro hac opinione est in argu mento lex. 30. Tauri qua iubet multa de quinto extrahi & de his non meminit, vnde potest coniectura summi quod si has arras vel dona vellet de quinto extrahi hoc statuisset sicut de caeteris ibi contentis. item pro hoc facit quod tradit Palat. Rub. in repeti. rub. §. 24. incipie te & circa. nume. 2. fol. 14. & in. §. 23. quod arras in hispania suc cesserunt loco donationis pro pter nuptias qua non est in vfu comodo quo de iure communi erat. idcirco maritus potest con stante matrimonio arras dare vel promittere vxori quia non est mera donatio sed remunera

Q tio

tio dotis vel olim erat donatio propter nuptias, ex quo sequitur quod non deducuntur arræ de quinto bonorum, nec dona

vel iocalia quæ sponfus mittit sponsæ cum non sit mere donatio hæc liberalitas seu largitio.

TERTIA PARS PRINCIPALIS
HUIUS TRACTATUS VIDELICET DE

Partitione bonorum communium inter filios hæredes defuncti parentis incipit.

- 1 **D**ivisio fieri debet inter fratres comodo quo pater iussit in testamento, & si nichil disposuit fieri debet æqualiter inter omnes.
- 2 Filius familias si aliquid lucratus sit cum pecunia patris an illud præcipuum habere debet vel communicare cum fratribus.
- 3 Lucra facta a filio familias industria & labore filij non communicantur inter fratres sed filius solus habere debet.
- 4 Filius familias qui cum pecunia patris & industria sua aliquid lucratus est dimidium lucri habebit præcipuum ratione industria & laboris aliud dimidium habebunt fratres & hæredes patris.
- 5 Declaratur l. 7. titu. de las labores y particiones. lib. 3. fori.
- 6 Filius qui administravit & gubernavit bona paterna industria & labore suo & augmentavit ea an habebit ex bonis patris aliquid plus quam ceteri fratres.
- 7 Concordantur opiniones fulgosi & Ias. quæ in vicem contrariantur.
- 8 Absente uno ex coheredibus si alij coheredes velint bona hereditaria diuidere & interpres illauerint coheredem absentem ut veniat ad diuisionem ipse vero misit procuratorem ad aduendam hæreditatem & diuisionem facere: an possit postea repudiare hæreditatem.
- 9 Hæreditas non potest adiri per procuratorem.

- 10 Declaratur l. paulus per procuratorem quæ alias incipit per procuratorem. ff. de acquirenda. here.
- 11 An calculatores vel arbitri ad diuidendum dati possint vnam rem integram adiudicare vni ex coheredibus aliam vero integram alteri suis præcijs taxatas.
- 12 Post diuisionem bonorum factam ab arbitris a qua non est appellatum: an possit pars quæ senserit se grauatum in apertis rerum sibi ad iudicatum petere ut reformetur diuisio facta & iterum de nouo fiat.
- 13 Declaratur bellissime & nouiter tex. in l. maioribus. C. communi vtri. iudi.
- 14 Si grauamen est factum in diuisione in parua quantitate: an possit grauatus petere ut reformetur diuisio aqua non appellauit sed tacite vel expresse eam consensit.
- 15 Diuisionibus perperam factis standum est si postea approbata fuerint per sententiam.
- 16 Declaratur tex. in l. cum putarem. ff. famil. hercis.
- 17 Arbitri ad diuidendum dati ab possint ipsi alia quo errore comperto ex officio suo corrigere postquam sententiam vel arbitrium suum dixerint.
- 18 An re euicta vni ex coheredibus post diuisionem factam ceteri coheredes teneantur ad damnum vel præcium eius vbi distinguitur notabiliter.
- 19 Declaratur textus in l. si familie hercis. C. de. C. fa-

- C. ami. hercis.
- 20 Pater si fecit diuisionem hereditatis sue in testamento re aliqua euicta vni ex filijs quod ceteri fratres non teneantur de euictione eius.
 - 21 Euicta re a patre legata vni ex filijs an ceteri de euictione teneantur.
 - 22 Quando testator legauit aliquam rem alienam filio aut conjuncte persone vel extraneo an filij teneantur de euictione.
 - 23 Declaratur textus in l. cum pater. §. euictis. ff. delegatis 2.
 - 24 Si in diuisione bonorum interueniat lesio ultra dimidiam iusti prætij an habeat locum remedium legis secundæ. C. de res cin. vendi.
 - 25 Sin diuisione facta per breuia aut sortis interueniat lesio ultra dimidiam iusti prætij an habeat locum remedium legis secundæ. C. de res cin. vendi.
 - 26 Declaratur textus in l. 2. C. quando & quibus quar. pars debe. lib. 10. & concordantur opinioniones Bal. & aliorum an diuisio facta per sortes possit res cindi si in ea quis ledatur ultra dimidiam.
 - 27 Si pater qui ex primo matrimonio duas filias habuit dotauit eas durante secundo matrimonio inæqualiter quomodo conferre teneatur predictas dotes et an eas conferre teneantur fratribus primi vel secundi matrimonij.
 - 28 Collatio fieri debet per filios cum venerint ad diuidendum bona eius de cuius hæreditate agitur non alterius.
 - 29 Cum diuisio duarum hereditatum sit inter filios primi & secundi matrimonij duo collationes fieri debent vna inter filios primi matrimonij alia inter omnes filios tam primi quam secundi matrimonij.
 - 30 Si pater habuit in dote cum prima uxore fundum inestimatum qui multo plus valebat cum illam in dotem dedit filie primi matrimonij quam tempore quo eam recepit quo modo fieri debeat collatio dotis cum alia filia primi matrimonij quæ minus recepit.
 - 31 Pater qui recepit fundum inestimatum in dotem cum prima uxore si dederit illum estimatum filie primi matrimonij non valet talis estimatio cum sit propius fundus ipsius filie.
 - 32 Si pater dedit in dotem filie primi matrimonij fundum quem recepit in dotem cum matre eius estimatum vel inestimatum an secunda vxor cuius matrimonio constante fundus datus est in dotem filie primi matrimonij possit petere soluto matrimonio ut estimatio illius fundi in diuisione bonorum deducatur sibi e medio bonorum omnium vel etiam estimatio fructuum illius fundi.
 - 33 Declaratur lex finalis tit. 3. lib. 3. fo. que de cõmunicandis fructibus rei proprie inter maritum & vxorem loquitur.
 - 34 Si pater recepit in dotem cum prima uxore fundum estimatum & illum postea dedit in

- dotem filie primi matrimonij in eadem estimatone cum plus valeret fundus tempore quo illum dedit pater in dotem an filij secundi matrimonij possint petere ut filia dotata conferat omnibus filiis illud quod plus valebat fundus ille & an hoc possint petere hæredes secunde vxoris.
- 35 Si pater dedit in dotem filie primi matrimonij aliquem fundum acquisitum & melioratum durante secundo matrimonio eo soluto poterit vxor secunda vel eius hæredes petere in diuisione bonorum ut de bonis cõmunibus deducatur estimatio illius fundi cum fructibus.
 - 36 Declaratur textus in l. incerti. C. fami. her.
 - 37 Si pater dedit in dotem filie primi matrimonij vel extraneæ persone cessante fraude aliquam rem cõmunem acquisitam & melioratam durante secundo matrimonio quæ tempore quo soluta est plus valet non tenetur ipse vel hæredes eius soluere vxori secunde nisi primæ valore.
 - 38 An factio inuentario ab vxore secunda de bonis relictis a marito tempore mortis eius possit per illud fieri diuisio bonorum inter filios primi & secundi matrimonij an primo necesse sit ut fiat aliud inuentariũ de bonis relictis ab vxore prima tempore quo solutum est primum matrimonium.
 - 39 Si pater non fecit inuentarium de bonis cõmunibus tempore quo solutum est primum matrimonium sed solum inuentarium factum est ab vxore secunda de bonis quæ maritus eius reliquit tempore mortis an possit per solum inuentarium ab vxore secunda factum fieri diuisio bonorum & quomodo tali causa fieri debeat partio bonorum.
 - 40 Si non aparet quæ bona tulerunt ad matrimonium maritus vel vxor bona relictæ tempore quo solutum est matrimonium in duas partes æquales diuidi debent inter maritum & vxorem & hæredes eorum quia præsumuntur cõmunia de iure regio.
 - 41 Filij primi matrimonij si non probauerint quæ bona dotalia vel parafernalia mater sua tulit ad matrimonium diuidentur æqualiter bona quæ postea reliquit maritus tempore mortis eius inter filios primi matrimonij hæredes matris & filios hæredes patris tam primi quam secundi matrimonij.
 - 42 bona dotalia paraferna primæ vxoris non debent deduci de bonis cõmunibus quæ reliquit maritus tempore mortis cum secunda vxore sed primo fieri debet diuisio cū vxore secunda qua facta maritus soluet ex capitali suo hæredibus primæ vxoris prædefunctæ dotem & alia bona vxoris primæ.
 - 43 Res emptæ durante matrimonio non cõsetur meliorata nisi probetur capitale vtriusq; saluum esse.
 - 44 Pater legitimus administrator bonorum maternorum filie si eam dotauit an & quando cõ

- seatur ea de tunc de bonis ipsius filia vel de bonis patris.
- 46 Pater qui simpliciter contem. promisit pro filia cuius bona materna admittit ab ea cetera tur dotare ea de bonis suis vel de bonis filiae.
- 47 Pater qui simpliciter promisit aliquam rem vel fundum filiae suae quae habuit in dotem cum matre ipsius filiae sine simatione non censetur de tunc promississe de suo sed de bonis filiae.
- 48 Pater simpliciter promittens dotem pro filia quae habebat bona materna ex legis factis constante matrimonio cum matre eius defuncta non censetur de tunc filiam de bonis pro ipsius ipsius patris sed de bonis filiae.
- 49 In quibus casibus filia non tenetur conferre dotem quam recepit a patre.
- 50 Si pater diuisit omnia bona sua inter filios qui primo filiam dotauit si in diuisione multo plus ex bonis suis ad iudicauit filio quam filiae non tenetur filiam dotem conferre.
- 51 Filia non tenetur dotem conferre quam recepit a patre si pater inter filios omnia bona sua diuisit & multo plus ex bonis suis reliquit filio quam filiae etiam si aliqua bona in diuisa reliquit quae diuisa sequuntur.
- 52 Mater transiens ad secundum matrimonium licet possit legare secundo viro quantum partem bonorum suorum non tamen poterit disponere de quinta parte arrarum vel lucrorum quae habuit a priore marito sed illam tenetur reseruare filiis primi matrimonij.
- 53 Pater si diuisit omnia bona sua inter filios & pro modo possessionum onera aris alieni distribuit an possit postea praedictam diuisionem reuocare.
- 54 Si filij testatoris aliquot annis relinquerunt haereditatem in diuisam ex qua multi fructus sunt percepti quomodo fieri debeat diuisio fructuum si pater meliorauit uxorem in quinto & filium in tertio.
- 55 Pater si prelegauit filio tertium bonorum non debentur ei fructus hereditatis pro rata tertij secus autem erit si iure institutionis in tertio eum meliorauit.
- 56 Si frater vel coheres fecit aliquam impensam in defensione hereditatis quam alius petebat an possit a fratre coherede partem praedictarum impensarum recuperare.
- 57 Si in re comuni quis aliquid impenderit ut in re propria non animo gerendi negotium alienum non habet actionem negotiorum gestorum ad illud recuperandum.
- 58 Si vnus ex fratribus coheres fratris absentis litigauit cum tertio possessore hereditatis putans ad se pertinere totam hereditatem & eam euicerit totam a possessore an teneatur communicare victoriam dictae hereditatis cum fratre absente qui postea superuenit.
- 59 Si vnus frater vel coheres fecit aliquam impensam in fulciendis aut reparandis rebus hereditariis communi ut possit peti neminem quoniam in hoc in pendit cum inierit & recipere ab alijs fratribus.
- 60 Vtra debentur etiam hodie de iure canonico quando vnus & filius vnus & inter esse.
- 61 Pater si vendidit vel locauit filie aliquam rem minori fratio quem valebat emere et ocare vel petere in ius fratrium & ceteri filij si illud excedat tertium & quantum locatum & quomodo succurratur eis aduersus alios nota titulo enersio.
- 62 Filij si non querellauerunt infra quinquaginta de inofficiosa donatione a patre facta & si non oritur eis postea non admittitur coram quarella.
- 63 Mater si dedit vni ex filiis & est mortem patris aliquam rem communi cum fratribus ex bonis qua sitis constante matrimonio in dotem vel donationem propter nuptias an ceteri filij petunt partem suam vendicare eam fructibus.
- 64 Haeres grauatus restituere hereditatem al cuius potest alienare vna rem in te gra quae non valeat ultra quartam hereditatis quam retinere poterat ex hereditate.
- 65 Si mater dedit vni ex filiis in dotem aut donationem propter nuptias aliquam rem quae erat communis omnium filiorum quae habuerunt ex hereditate paterna an possit a matre petere fructus illius rei pro parte sua quae fecit suos possessor qui cum titulo & bona fide rem illam possidet.
- 66 Pater aut mater si meliorauit filium in tertio & quinto bonorum & postea emit vel edificauit cappellam & dotauit eam ut missa vel anniversarium vnoquoque anno in ea dicerentur an haec impensa exire debeat de quinto in totum vel pro parte.
- 67 Si pater emit fundum vel ius in testamento ut emeretur ab hereditibus ut ex fructibus eius solueretur elemosine clericis promissis dicitur vnusquoque anno exire debet de quinto quod in tali emptione fundi impensum est.
- 68 Pater si fecit testamentum in quo meliorauit vnum ex filiis in tertio aut quinto bonorum coram legitimo numero testium & antequam firmasset vel per fecisset testamentum amisit loquelam vel intellectum an valeat testamentum saltem quae ad meliorationem tertij.
- 69 Pater qui cepit facere testamentum in scriptis coram quinq; testibus & tabellione si non potuit illud perficere quia obtulit post institutionem haeredum & aliqua legata facta valebit testamentum tanquam nuncupatiuum quia non videtur se restringisse ad namformam testandi sed ut valeat meliore modo quo possit.
- 70 Declaratur tex. in l. si is qui ff. de testa.
- 71 Hodie de iure regio requiritur eadem solentia in codicillis quae requiritur in testamento nuncupatiuo quo ad numerum testium.
- 72 Voluntas patris declarata coram tribus testibus

- bus nuncupatiuo quod vnus ex filiis sit melioratus in tertio ceteri autem filij aut omnes diuidantur aequaliter bona alia hereditatis suae valet tanquam vltima voluntas in genere etiam si testamentum non valuerit ut testamento nec ut codicillis.
- 73 Decisio tex. in l. filij patris. C. famil. hercis. an sit hodie correcte per l. Tauri quae requirit eandem solentiam in codicillis quae requiritur in testamento nuncupatiuo.
- 74 Si pater mortuus est & filij hereditibus tribus masculis & femina minore. 25. annis & fratres dederint ei in dotem vni fundum pro quarta parte hereditatis quae sibi contingeret quae postea petit restitutionem contra praedictam permutationem factam cum fratribus quae minus valebat fundum quam quarta pars hereditatis an teneatur reddere fundum vel sufficiat reddere aestimationem eius & in praedicto casu teneatur filia restituta in integrum restituere praedictum quod hodie valebat praedictus fundus vel praedictum quod valebat eo tempore quo fundus datus est in dotem.
- 75 Declaratur & limitatur tex. notabiliter in l. quod si nollit. S. restitutio ff. de minoribus. & totus titulus de minoribus.
- 76 Si mulier aut parentes eius qui fundum aestimatum dederunt in dotem decepti sint in precio eius quia plus valebat licet non ultra dimidiam an eis competat restitutio contra constitutionem dotis vel a precium dicti fundi.
- 77 An restitutio competat mulieri vel parentibus eius qui fundum aestimatum in dotem dederunt si minori precio quam valebat aestimatus est.
- 78 Si pater dedit in dotem fundum aestimatum minori precio quam valebat genero suo non habebit filia actionem contra maritum vel eius heredes ad supplementum vel rescissionem contractus nisi pro ea parte qua haeres est patris.
- 79 Pater qui fundum aestimatum dedit in dotem pro filia minore precio quam valeat scies plus valeat quae aestimatus est non potest agere ad supplementum nec filia dotata qui censetur donasse sed si donatio excedat legitimam filie soli fratres poterunt agere contra maritum de inofficiosa dote quia filia non potuit habere in dotem ultra legitimam vel contra sororem eorum soluto matrimonio.
- 80 Filia quae dotis nomine habuit a patre vel matre plus quam sibi contingit ex legitima sua poterit agere vel retinere sibi pro eaparte qua haeres est mortuo patre id in quo fuit praedicta dos inofficiosa contra maritum vel eius heredes.
- 81 pater si dedit filiae dotem inofficiosa & in testamento ei prelegauit dotem eam poterit retinere licet inofficiosa & quomodo hoc procedat.
- 82 Filia si recepit a patre dotis nomine aliquid ultra legitimam quae propter est dos inofficiosa de iure regio si illud quod recepit ultra legitimam non excedat quintum an poterit ipsa vel maritus illud retinere tanquam quilibet extraneus qui potest capere quintum vbi concluditur quod non in hoc filia vel maritus eius est deterioris conditionis quam extraneas.
- 83 Pater si dedit fundum aestimatum dotis nomine genero suo minoris quam valeat quo casu cesset donatio an agere possint ceteri filij contra sororem vel maritum si dos sit inofficiosa.
- 84 Si pater aut mater dedit filiae fundum aestimatum in dotem minoris quam valeat scies plus valere ita ut donatio cesset facta in parte quae plus valebat & antea meliorauerit filium in tertio & quinto bonorum per contractum irrevocabile & sic donatio non valuerit quis poterit eam reuocare mortuo patre an filij heredes an solus filius melioratus.
- 85 Declaratur lex. 35. de Foro.
- 86 Filius melioratus in tertio & quinto bonorum habebit partem dotis inofficiosa datae filiae pro parte sua meliorationis.
- 87 Si pater habens 4. filios & filias dedit filiae in dotem quartam partem bonorum quae tunc habebat & postea vni ex filiis meliorauit in tertio & quinto an melioratur post mortem patris possit aliquam partem dotis repetere ex dote data filiae & quantum.
- 88 Si pater dotauit filiam in certa quantitate quae non excedit legitimam & quintum si tamen excedit legitimam & partem tertij an illum ab ea mortuo patre possit repeti.
- 89 Declaratur pragmatica curiarum de Madrid quae loquitur de dotibus taxandis.
- 90 Declaratur iterum praedicta pragmatica de Madrid curiarum anni. 1534. quae loquitur de taxatione dotis.
- 91 Si a principio quando dos data est filiae non fuit inofficiosa etiam si postea efficiatur inofficiosa quia pater consumpsit patrimonium suum non poterit ab ea repeti quod inofficiosum est tempore mortis patris.
- 92 Improbatur opinio Petri de Auenda. quae loquitur declarando legem & pragmaticam curiarum de Madrid super dotibus taxandis.
- 93 Declaratur mens & intentio pragmatica curiarum de Madrid anni de. 1534. quae de

- dotibus limitandis loquitur.
- 95 Declaratur doctrina Bal. in l. si plures. C. de conditio. in ser. in qua fundavit suam opinionem.
- 96 Minus habet qui nichil habet.
- 97 Verba prolata a lege vel testatore inde finita comprehendunt omnes casus qui ex verbis concipi possunt.
- 98 Invidia nascitur inter fratres si iudicio patris plus habeat portare vnus quam alius in bonis paternis diuidendis.
- 99 Legum correctio admittenda est quando ex verbis legis colligitur corrigere voluisse.
- 100 Leges semper fieri debent generaliter vt omnes comprehendat non particulares personas.
- 101 Fructus rei legatae quae pertinent ad legatarium ex die acquisiti domini an sint communes inter maritum & uxorem cui praedicta res fuit legata.
- 102 Declaratur. l. 1. 3. & vltima tit. 3. lib. 3. for. quae loquitur de fructibus comunicandis inter maritum & uxorem ex re vnius eorum.
- 103 Fructus hereditatis de late marito vel uxori non tenetur comunicare vnus alteri quousque eam possideat licet sibi restituatur cum fructibus.
- 104 Quomodo diuidi debent fructus ouium aut bouum vel aliarum pecudum inter maritum & uxorem si pars Gregis vnius eorum perierit.
- 105 Soluta matrimonio quomodo reddi debeant marito vel uxori oues vel boues quas tulit ad matrimonium non aestimatas si perierit constante matrimonio vel numerus earum reddi debeat.
- 106 In obligatione rem restituta perempta succedit obligatio ad interesse.
- 107 Si mulier vel maritus tulit ad matrimonium aliquas oues vel boues inestimatas & mortuae fuerint si habeat deducere ex lucris constanti matrimonio factis aestimationem earum qualem aestimationem & valorem deducere debet an praesentem vel praeteritum cum perierunt vel tempore quo tulit ad matrimonium.
- 108 Si maritus vendidit oues vel boues quas tulit vxor ad matrimonium contra voluntatem eius an poterit vxor vel eius heredes petere ab heredibus mariti praecium verum quod nunc valebant vel praecium exactum quod processit ex venditione earum.
- 109 Quanto tempore praescribatur iuri agendi ad diuidendum rem communem actione familiaris heredis vel communi diuidun.

- 110 Socius qui rem comunem possidet cumuni nomine nullo tempore praescribit.
- 111 Quando coheredes possiderunt pro diuiso aliquas res integras hereditatis decem annis praesumitur facta diuisio.
- 112 Quod etiam procedit si inter istas res pro diuiso possessas nulla sit equalitas vel proportio earum.
- 113 Limitatur conclusio quod si heredes pro diuiso res integrales possiderunt longo tempore praesumitur facta diuisio quod hoc non procedat si coheres voluerit contrarium probare quod nulla diuisio facta fuerit.



In his tractatu, et quaestionibus quae circa partitiones bonorum communiu inter virum & uxorem occurrere solent, nunc videndum est quomodo fiat diuisio bonorum inter filios haeredes mariti vel vxoris patre vel matre eorum defunctis, nam post diuisionem factam cum vno ex coniugibus superstiti alio praedefuncto de bonis communibus: postea diuidi solent bona quae remanserunt communia filijs haeredibus soluta parte quae competit matri vel eius heredibus in quibus multa dubia occurrere solent. idcirco de his quae frequentius accidunt tractare necesse est, vt iurisconsulti responso vtamur in. l. na ad ea. ff. de legi. & primo quaeritur quomodo fiat diuisio inter filios coheredes patris vel matris defunctae. Respondeo

que se ha de guardar la forma que el padre o la madre dio en su testamento como no le agrauie en su legitima, vt in. l. parentibus arbitrium. C. de inofficio testat. & l. quoties C. fami. her. Pero si no mando ni dio la forma y orden como se auia de partir se partira entre todos igualmente, vt in. l. inter filios. C. fami. herci. & in. l. vt liberis. C. de collatio. & in lege. i. ff. de suis & legi. haeredi. & in. l. lege. C. de legi. haeredi. & diximus latius in principio huius tractatus in capit. i. cum sequenti.

Q V A E S T. II.

2 **S**ecundo quaeritur in hac parte, si vno de los hijos en vida de su padre, y con el dinero de su padre traído en algunas mercaderias en España o en Flandes o Indias y gano mucho con ellos, vt frequenter accidit, que con docientos o trecentos ducados vino a ganar tres o quatro mill ducados, los hermanos quieren que todos se partan entre todos los hermanos porque todo se gano con el auer del padre, y se reputa peculio profecticio que se ha de partir entre todos los herederos del padre, vt in. l. certum. C. famil. herci. tenet expresse glos. in. l. cum oportet i. princi. C. de bonis quae lib. in glo. magna in prin. quam communiter sequuntur ibi. dd. & in. l. illud. C. de collatio. Respondeo, que quanto al dinero que

le dio el padre para que tratasse cosa llana es que se ha de partir entre todos los herederos. Pero en quanto a las ganancias que se ouieren hecho con el dinero del padre si es cierto que se hizieron con el dinero sin la industria y trabaxo del hijo, en tal caso se han de diuidir entre los herederos como peculio y bienes del padre como si ouiesse dado aquellos bienes a cambio o a perdidada y ganancia de compañia, o otro contrato semejante. Pero si fuese cierto que se ganaron con el trabaxo e industria del hijo y no con los dineros del padre en tal caso seran las ganancias proprias del hijo y no de los coherederos del padre. Pero en caso de dubda saca do el dinero q̄ dio el padre para los herederos todas las ganancias se partiran la mitad para el hijo por la industria y trabaxo de su persona y la otra mitad para sus herederos del padre, sicut fit in societate quando vnus ex socijs ponit pecuniam, alter industriam & diligetiam vt tenet glos. in. l. i. C. pro socio hanc distinctionem tenuit Bartolus in. l. illud. C. de collatio. & in. l. i. §. nec Castrense in. 2. col. C. de collat. bono. & in. l. cum oportet. C. de bonis quae libe. cuius opinio licet nonnulli contrarium teneant immo quod totum sit peculium profectitiu & diuidatur inter haeredes, verior & magis communis est opi. glos. & eam sequitur fulgo. & Paul. ibi & Angel. in consi. 85. in cipienti pater habens plures filios

lios i fi. col. Ang. Pau. i. l. cū oportet in prin. C. de bonis quælibet. & Ludo. Roma. in consi. 469. in cipienti quo ad primū proposi- tæ conclusionis articulū. & Ab- bas in consi. 36. in. 2. vol. & Iass. in dicta. l. illud. C. de colla. in. 4. col. nu. 6. sed licet hæc opinio & distinctio Bart. de iure coi vera, & cōmunis sit hodie tñ absolu- te & sine aliqua distinctioe di- sponere la ley del suero lib. 3. l. 7. tit. de las labores y particiones q̄ todo lo q̄l

5

Q V A E S T. III.

Quarto quaero. si uno de los hijos q̄ era el ma- yor y los otros muy pe- queños q̄ no podian tra- baxar, en uida del padre administro toda la hazienda y posesiones de el padre y la acrescento mucho con la in- dustria y trabaxo de su persona mu- erto el padre los hermanos quierē par- tir la hazienda igualmente el mayor dice que se le pague ante todas cosas un salario moderado del tiempo q̄ administro la hazienda como lo lle- uara un mayor de mo que la tuuiera a cargo suppuesto que el padre era tã viejo que no lo entendia ni podra ad-

6

ministralla. istam quaestionem tã- git fulgo. i. l. illud. C. de collatio. & tenuit quod tale salarium de- beat habere filius. sed Iass. ibi in col. 5. nu. 7. tenet cōtrarium, im- mo quod filius nihil habere de- beat ex opera sua motus certis rationibus ibi per eum addu- ctis quid autem tenendum sit in hoc casu crederem has duas opiniones posse cōcordari hoc modo, que si el hijo con su diligencia e industria acrescento la hazienda de el padre, o de la madre sin poner en ello trabajo alguno de su persona, que en tal caso sea verdadera la opiniō de Iason supra relata, que no pueda pedir ni llevar salario ni otra mejoría alguna por ello de los bienes de el padre o de la madre, quod verisimum puto maxime hodie attenta di- spositione prædictæ legis fori lib. 3. titu. 4. l. 7. pero si el hijo acrez- scento la hazienda con su trabajo proprio corporal de sus manos cauando y arando y labrando las viñas, y heredades de tal manera que me- diante su trabajo se acrescentaron mucho los fructos, en tal caso sera verdadera la opinion de fulgoso y que al hijo se le aya de pagar y llevar algu- na cosa mas que los otros hermanos por su trabaxo. quod tenet expres- se Pau. de Castro in. l. cum oportet in prin. C. de bonis quæ- libet. quod verum puto & habet summan æquitatem & funda- tur in textu illius legis cum o- portet

portet in prin. ibi vel ex labo- ribus suis. vbi reputatur aduen- titium quicquid filius lucratur ex laboribus suis quod est bene notandum quia quotidie con- tingit & dubitatur de tali qua- stione.

Q V A E S T. III.



8

Quarto quaeritur. si uno de los herma- nos estaua absente y los otros quieren hazer particion en- tre si de los bienes de su padre o madre y le embiaron a re- querir que viniessse acceptando o re- pudiando la herencia a hallarse pre- sente a hazer la dicha particiō y que- tas este hermano o hermana porque tenia lleuado mucho en dote o dona- cion propter nuptias de los bienes de su padre o madre no accepto expressa- mente la herencia: pero dio poder a su marido o a un procurador para que en su nombre pudiesse acceptar la dicha herencia, y hazer la particion y recibir la parte que le viniessse de e- lla como se suele hazer communmen- te, el marido o procurador presento el poder en el processo para mostrarse par- te, pero no accepto expressamente la herencia mas de asistir a ella y visto que no le venia nada porque auia re- cibido mas que los otros en la dote que auia lleuado renuncia la herencia, los hermanos dicen que no puede re- nunciarla porque ya la accepto al principio al tiempo que dio poder pa- ra acceptar la herencia, y hazer la

9

10

particion y que ha de boluer lo que tie- ne lleuado mas en la dote que los otros sus hermanos pues no puede ser mejo- rada la hija tacita ni expressamente, vt habetur in. l. regia de Madrid de el año de mill. 534. c. 101. & here- ditas non potest addiri per pro- curatorem, nam eo ipso quod quis dedit mandatum ad ad eū- dam hæreditatem videtur addi- re, cum aditio hæreditatis solo consensu contrahitur & in ani- mo consistit vt habetur in. l. Pau- lus per procuratorem. & in. l. ge- rit. ff. de acquir. hæredi. Respon- deo, que podra este hermano o her- mana absente renunciar la herencia y que no es visto acceptalla por auer- dado poder a un procurador para que la pudiesse acceptar, y hazer la particion si el procurador no la accepto ni quiso llevar parte de la he- rencia, & prædictæ legi. Paulus de acquirend. hæredita. respon- detur quod illa procedit qñ quis simpliciter mandauit pro- curatori suo vt adiret talem hæ- reditatem, nam statim quod vo- luit adire & mandatum dedit procuratori ad ad eundem vi- detur adire. Pero en nuestro caso es cosa diferente porque no mando a su procurador que acceptasse la heren- cia sino que le dio poder y facultad para que pudiesse acceptarla, el qual no uso de la dicha facultad ni accepto- uisto q̄ no le cōuenia acceptalla, y ansi non est proprie mandatum ac- ceptandi sed quædam facultas

de mor quechus. de iudicio bonor. lib. 4. c. 2. n. 7.

vel potestas quæ datur procuratori ut adite possit hæreditatē si sibi videbitur hæc distinctio probatur & sumitur ex lege si quis alicui. ff. de acquiren. hæredi. quæ est singularis in proposito iuncta dicta. l. Paulus per procuratorem eiusdem tituli.

Q V A E S T. V.

Quinto quæritur. Si los arbitros contadores nombrados por las partes para hazer la particion entre los hijos, y coherederos del defuncto podran adjudicar una cosa a uno de los herederos y otra cosa a otro en el precio que fueron apreciadas libremente a voluntad de los contadores porque en esto podrian agraviar mucho a las partes o gratificar a quien quisiesen dando y adjudicando a uno una cosa que fuese de mucho valor y estuviere apreciada en poco o por el contrario adjudicando a uno de los herederos algunas cosas que no fuesen de mucho valor ni provecho y estuviessen muy cargadas en el precio. Respondeo, que el Iuez ordinario es cosa liana que puede hazer las dichas adjudicaciones a uno enteramente o en parte y cõdimmalle que de la mitad de la estimacion al otro coheredero quando aquella cosa no recibe commoda diuision, vt in. l. ad offitium. C. communi diuidundo. & in. §. si familiaris herciscundæ institutu. de offit. iudicis.

& in. l. ante pen. ff. fami. her. Pero en estos contadores es mayor la duda si lo pueden hazer, & videtur quod hoc non possunt facere quia isti calculatores seu ratiocinadores nullam iurisdictionē habent ad pronunciamdum sed rationem reddere debent iudici vt ipse pronuntiet. vt est casus expressus vbi not. dd. in. l. instar C. de iure fisci. lib. 10. vbi not. Barto. & Platea & cæteri scribentes. sed contrarium tenendum est, en estos contadores partidores, imo que pueden hazer las adjudicaciones de los bienes de la herencia q̄ no reciben commoda diuision a los herederos como a ellos les pareciere q̄ mas conuiene porque por la commision q̄ les dan las partes en el nombramiento que hazen, y el Iuez que les commete la dicha particion es visio dar les commision para todo ello y commetelles aquellas quantas y particiõ para que puedan hazer las mismas adjudicaciones de los bienes q̄ el Iuez pudiera hazer, ita declarat Alex. in additio ad Bart. in. d. l. instar. C. de iure fisci. nume. 12. & nu. 17. & hoc probatur ex textu in. l. si qua. C. famil. hercisc. & in. l. penul. ff. de confes. & ad hoc notat cum Pau. ibi. & est textus magis expressus in. l. Meuius. §. 1. ff. fami. herciscundæ. ff. fami. her. ibi & cum adjudicaciones ab arbitro fiant si vni ad iudicetur totus fundus oportet cauere vt quæ

ex his actionibus recepta fuerint reddantur. y ansi se concluye que estos contadores partidores aqui se comete por el Iuez que hagã la particion entre los herederos tienen iurisdiction para pronunciar sobre ello lo que les pareciere que se deue hazer y hazer las adjudicaciones de los bienes hereditarios conforme a lo que cada uno de los herederos ha de auer mandando entregar a cada uno de ellos en los bienes de la herencia cada cosa en su precio. vt probant iura superius allegata & ita seruatur quotidie licet verum sit, q̄ si estos contadores agraviaßen a alguna de las partes de la manera que esta arriba apuntado dando lo mejor y menos cargado a uno de los herederos y lo peor y mas cargado a otro que podrian appellar y pedir ante el Iuez ordinario que se deshiziesse el agrauio y se reduxesse a aluedrio de buen varon, vt supradiximus in capitulo particulari qd̄ de his arbitris fecimus in prima parte huius tractatus & probatur optime in. l. maioribus. C. communia vtriusq; iudi. in fine ibi & qd̄ inæqualiter factū esse cõstitit in melius reformabitur.

Q V A E S T. VI.

Sexto quæritur, si en esta diuision que hizieron los arbitros contadores despues de hecha y acabada dixere alguna de las partes despues de auer passado algun tiem-

po que esta agraviado en ella porque la vna o heredad que se le adjudicó es de poco fructo y no valia tanto como le fue cargada si podrá venir contra ello y pedir que los otros coherederos le desagravien y se deshaga la dicha particion en este articulo, & videtur quod audiendus sit vt probat tex. notab. in lege maioribus. C. communia vtri. iudi. cuius verba sunt maioribus etiã fraudem vel dolum vel perperam factis sine iudice diuisionibus solet subueniri quia in bone fidei iudicijs & quod inæqualiter factum esse constitit in melius reformabitur, en ergo textum notabilem qui bene probat istam conclusionē, vt prædictum grauamen reformetur post diuisionem factam si perperam factum est non solum per dolum vel fraudem, & licet glo. ibi & communiter scribentes teneant quod dicta lex locum habeat quando quis grauatur in diuisione vltra dimidiã iusti pretij, non alias, ego tñ verius esse puto quod & si lesio non sit vltra dimidiã habeat locum dispositio illius legis si lesio sit immodica quod colligitur apte ex illo textu qui nihil de lesione vltra dimidiã iusti pretij dixit, sed solum si perperam facta est diuision etiã citra dolum & fraudem quod probatur ibi vel perperam factis,

& quidem videtur diuinitio di-
cere quod ille textus loquitur
in casu quo lesio sit vltra dimi-
diam cum in eo nullum verbū
de hoc sit. secūdo quia si loque-
retur de remedio vltra dimidiā
daret electionem cohæredi vt
patiatur reformari diuisionem
vel solueret iustū prætium sicut
statutum est in l. 2. C. de rescin.
vendi. sed nec de hoc vllum ver-
bum est in illo textu sed absolu-
te disponit quod diuisio reform-
metur & reducatur ad æqualita-
tem vt probatur in textu ibi, &
quod inæqualiter factum esse
constiterit in melius reformabi-
bitur & licet Bal. ibi senserit qđ
in casu illius legis libellus debet
concludere dando electionem
reō vt si velit suppleat iustū præ-
tium vel faciat rescisionem diui-
sionis, hoc etiam est diuinitio
quia textus hoc non dixit & cō-
trarium tenent Petrus & Cinus
ibi aperte concludentes non au-
diri tunc reum conuentum qui
in pecunia supplere vel satisfacere
velit sed precise teneri in
rebus ipsis diuisis; quod ite-
rum fiat diuisio & hoc etiam te-
net Alber. & sulgo. ibi & Faber.
¶ Tertio fundatur hæc conclu-
sio euidentissima ratione nam
qui vendit animum & consen-
sum habet vendendi & alienan-
di rem suam idcirco contrauenire
non pōt nisi vltra dimidiā

13

iusti pretij grauetur, sed qui di-
uisionem facit non habet ani-
mum vendendi rem suam sed
diuidendi & æqualem portio-
nem pro iure suo in eisdem bo-
nis consequi. ita declarant præ-
dicti doctores Cinus & Petrus
& Faber in dicta l. maioribus ra-
tionem reddentes quare non
habeat locum ibi supplere ius-
tum prætium sed quod reus præ-
cisse teneatur ad rescisionem &
reformationem dictæ diuisio-
nis perperam factæ & sic euidē-
ter sentiunt remedium illius le-
gis non esse idem quod est in l.
2. C. de rescin. vendic. yansi te-
neo pro constanti quod & si nō
interueniat lesio vltra dimidiā
iusti prætij in casu illius legis si-
no que no aya agrauio notable en la
dicha particion, quod relinquatur
arbitrio iudicis, que se ha de desha-
zer el agrauio, quia perperam fa-
cta est, vt probat ille tex. in di-
cta, l. maioribus. in fi. ibi & quod
inæqualiter gestum esse consti-
terit in melius reformabitur ma-
xime si aliquid perperam factū
in ea inuenitur.

Q V A E S T. VII.

Eptimo quaeritur, si en la
particion no uuo agrauio muy
notable sino en poca quatidad si se po-
dra venir contra la particion hecha

y con

41

y cōsentida para que se deshaga el di-
cho agrauio el error de quenta se pue-
de pedir que si deshaga agora sea en
mucha agora sea en poca cantidad
nisi super eo transactum sit vel
iudicatum vt in l. 1. & qua ibi
not. DD. C. de erro. cal. Pero sino
fuese error de quenta sino otro agrauio
o error semejante, idem puto,
que se a de deshazer en qualquiera
cantidad que sea poca o mucha exē-
pli gratia. Pongamos que los partido-
res sacasen la mitad de una viña
o heredad que se compro durante el
matrimonio por bienes mejorados pa-
ra la muger juntamente con la dote
que truxo, despues no se hallo bienes
de que sacar su capital al marido q̄
truxo al matrimonio, en tal caso aun-
que la particion este cōsentida por las
partes y no sea el agrauio mucho sea
de deshazer este erro, quia est per-
perā facta diuisio vt in d. l. ma-
ioribus. C. cōmunia vtriusq; iu-
di. porque no se auia de sacar la mi-
tad dela dicha viña por bienes mejo-
rados hasta que se sacasen los capi-
tales que truxerom ambos al matri-
monio, o pongamos que los contadores
sacassen de todo el cuerpo de bienes el
quinto para el mejorado en el, y de lo
 restante sacassen las deudas que se de-
uia por el defunçto y las cargassen a
los herederos, esto no es error de quē-
ta, sino error en el modo de como de-
ue hazer se la particion y agrauio con-
tra los herederos, o pongamos que al
legatario o mejorado en el quinto le
cargassen todas las deudas que de-

uia el tes. ador, aunque fuesen pocas
en este caso se a de reformar y desha-
zer este agrauio, aunque no aya inga-
no vltra dimidiā, quia perpe-
ram factum est, y esies el proprio
caso y entendimiento diçta legis
maioribus. C. communia vtriusq;
q; iudi. in quātum dicit vel per-
peram factis. & c. licet doctores
multum laborauerint & varia-
uerint in illius legis intellectu,
maxime Pinel. in c. 1. 2. partis le-
gis. 2. C. de rescin. vendi. intelli-
gendo eam vt glo. ibi intellexit
quod loquitur quando interue-
nit la lesio vltra dimidiā iusti præ-
tij quod verum non puto vt su-
pra diximus sed quod intelliga-
tur in quocunq; grauamine vel
errore perperam factō hoc est
contra ius, vt in exemplis supra
positis apparet & similibus, &
tunc non habet difficultatem
aliquam nec contrarium præ-
dicta lex maioribus sic intelle-
cta. Pero esto se entiende y a de limi-
tar saluo si despues de fecha la parti-
cion donde ouiesse los dichos errores y
agruaios se ouiesse aprouado por sintē-
cia de juez y ouiesse cōdemnado a las
partes que la guardassen y estuuies-
sen por ella, vt fit quotidie quan-
do coram iudice fit bonorum
diuisio, y esto quiso sentir y declarar
el texto in dicta l. maioribus in
eo quod dicit sine iudice factis
quasi dicat aliud esse quando
cum iudice, hoc est cum senten-
tia

15

tia iudicis tunc enim non haberet locum dispositio illius legis, & idem expressius probat prædictam conclusionem & limitationem tex. in l. cum putarem. ff. fami. herc. vbi Juriscōsultus vti tur eisdem verbis ibi plane si sine iudice diuiderint res cōdictio est earum. *Lo qual procede llanamēte quando el juez en cōtradictorio iuzio dio sentencia entre los herederos que la particion se hiziese de aquella manera, aunque en ella ouiesse los errores y agravios que arriba estan dichos y apuntados, quia tunc licet diuisio esset perperam facta se a guardar y estar por ella auiendo sentencia cōsentida o passada en cosa juzgada que así lo manda, porque eston ces ya no hazen los agravios los contendores sino el juez que mando guardar la dicha particion hecha en aquella forma, y no appellaron las partes de aquella sentencia. tunc enim de sequari debent quod non appellauerunt a tali sententia non autem de arbitris ad diuidendum datis qui perperam diuisionem fecerunt cum iam sit iudicium eorum sententia iudicis confirmatum, pero si la sentencia del juez no fue dada en contradictorio iuzio cum causæ cognitione crederem prædictam conclusionem non habere locum en esta manera, si las partes y coherederos acabada la particion (vt solet fieri quotidianæ) pareciesen ante el juez y escri*

16

*uano de la particion y dixessen que ellos an fecho aquella particion que presentan ante el juez de la manera que esta fecha, que esta bien fecha que le piden que la confirme por su sentencia y la mande guardar a las partes, y luego el juez sin mas conosciēto de causa la confirmasse y condenasse a las partes que la guardassen, como se suele hazer siempre, en tal caso crederem que si la particion estuuiese perperam facta cō los dichos errores y agravios aunque el juez la cōfirmasse por su sentencia y las partes la ouiesse consentido y no appellarō della q̄ podrian venir contra ella y pedir que se deshagan los dichos errores y agravios, ora sean fechos por error de quenta, vt in l. i. C. de errore cal. ora sea porque la particion fue perperam facta y tuuiesse los otros errores arriba dichos, vt in dicta. l. maioribus. C. communia vti iusq̄ iudicij. & d. l. cum putarem. ff. fami. herc. quia licet videantur contradicere prædicta iura in eo quod dicunt habere locum in diuisionibus sine iudice factis, illud intelligendū est (& ita colligitur ex dictis iuribus) quando sine sententia iudicis in contradictorio iudicio & cum causæ cognitione lata: facta fuerit diuisio hoc sentit glos. in dicta. l. vnica. C. de erro. cal. & probat text. in dicta. l. cum putarem. ff. famil. herciscun. in princi. ibi egi tecum familia herciscun-
*vide mo line. in consuet. pari. de p. 1. §. 15.**

da iudicio & a iudice inuicem adiudicationes & condemnationes factæ sunt, & in fine ibi plane. si sine iudice. quod etiam fundatur ex ratione & conclusionem vulgata quod verba iudicis pro lata causæ cognitione non præcedente, non habent vim sententiæ diffinitiuæ, vt in l. ex stipulatione. C. de senten. & interlo. om. iudi. vbi hoc not. Bal. & communiter omnes scribentes. hic autem in casu præmisso iudex non pronunciauit partitionem seruandā eo quod cognouerit de iustitia eius, sed quia ipsæ partes & cohæredes de hoc conuenerunt, quorum consensum tenebatur sequi ipse iudex, vt in l. si conuenerit. ff. de reiu. di. & expressius in l. i. §. inde quæritur. ff. de ope. no. nuntia. ibi quid enim agebat prætor quam hoc vt cōtrouersiam eorum dirimeret a quibus si sponte recesserint debet id ratum habere, qui textus est notabilis ad prepositum, in his verbis debet id ratum habere quæ verba important necessitatem, ergo si debuit concordiam partiū sequi non est sententia sua: id quod pronuntiauit sed consensus partium. item prædicta conclusio fundatur ex his quæ tradit Barto. Bal. & ceteri scriben. in l. 2. C. de rescind. vendi. quod si venditor dicit in instrumen-

to venditionis quod si plus valet res quæ venditur, de illo facit donationem emptori, quod nihilominus poterit agere venditor remedio dictæ legis secundæ de rescind. vendi. quia cum illa donatio fuerit facta incontinenti in ipso instrumento contractus non videtur proprie donatio quia eadem facilitate qua vendidit rem suam minori prætio quam valeret, eadem donauit vel renūtiavit iuri suo signo raut iustum valorem rei suæ, & quia non videtur renunciare iuri suo quod ignorauit: sic in proposito nostro certum est quod cohæredes qui dictam diuisionem perperam fecerunt & eam aprobauerunt si ignorauerunt ius suum vt præsumitur ex tali errore, non videntur per approbationem & consensum quem præstiterunt, renūciare iuri suo quod ignorauerant etiam si sententiam iudicis confirmatoriā petierunt, & iudicatis incontinenti paruerint, nec iudex voluit ultra protendere iudicium suum quod in consensu partiū nititur, quam quousq̄ cōsensu protenditur, quippe cum de causa non cognouerit sed solū consensu partium secutus est qui cum deficiat (prædicto errore comperto) nec valet consensus nec sententia iudicis quia in eo fundatur, & ita constat

te.

teneo quod prædicta lex maioribus. C. communia vtri iudi. & l. cum putarem. ff. fami. her. non procedant quando sententia iudicis confirmatoria diuisionis factæ inter cohæredes, lata fuit sine causæ cognitione solum ex consensu & petitione eorum. si prædicti errores & grauamina in ea interuenerint, quod summe notandum est quia quotidie contingit.

Q V A E S T. VIII.



Quæritur, si los contadores nombrados por las partes para hazer la particion ouiesen hecho algun herror o agrauio en las quantas y particion que hizieron y despues de dados sus pareceres y hecho sus adiuudicaciones y en tregos a cada uno reconociesse el error y agrauio que ouiesen hecho, si podria de su officio o a petition de alguna de las partes reuocar y emmendar el dicho error y agrauio, & videtur quod non possint nam postea quam pronuntiauerint functi sunt officio suo. vt in. l. iudex postea quam. ff. de reiudi. & expressius in. l. cum quærebat. ff. eo. titu. cuius verba sunt, cum quærebat iudex si perperam iudicasset an possit eodem die iterum iudicare, Respon. non posse, sed hoc in iudice ordinario vel de

18

legato procedit nam postquã pronunciauit siue bene siue male functus est officio suo, sed in istis arbitris ad diuidendum datis qui vulgo contadores appellatur contrarium crederem: cû regulariter iurisdictionem non habeant, sed ex consensu partiũ & approbatione iudicis hanc facultatem habeant quæ tacite videntur eis committere vt diuisionem perfecte faciãt & perficiant, id circo poterunt errores suos emendare & mutare in melius & reformare sententiã suam, cum id tacite videatur sibi commissum vt omnes quæstiones circa id occurrentes dirimant, nam quod tacite agitur pro expresso habetur, vt in. l. cû quid. ff. si certum petatur in pri. Tansi concludo que eneste caso podria los contadores emendar su error y sententia y reformar la dicha particion despues de auer dado sus pareceres, y pronñciado sobre ello saluo si despues de esto el juez ouiesse confirmado la dicha particion por su sententia, vt in. l. cû puta rem. ff. fami. hercif.

Q V A E S T. IX.



Quæritur, si la cosa que cupo a uno de los coherederos en la particion le salio incierta y se la sacan por pleyto porqueno era del defuncto si los otros hijos y coherede

19

herederos seran obligados al saneamiento de aquella cosa que le sacaron y le salio incierta. Respondeo quod hæc questio distinctionem recipit ideo sic distinguendum erit o esta cosa que le cupo en particion a uno de los herederos le cupo en parte de su herencia o le cupo por via de prelegado o mejoría que le hizo el padre o madre en su testamento. si le cupo en la particion en parte de su legitima y herencia, cosa llana es que los coherederos seran obligados todos cada uno por rata de sanearle esta cosa que le dieron a este hermano y coheredero en parte de su herencia, excepto por la parte que a el le cabe como a un heredero, ora se ayen obligados al saneamiento los otros coherederos, ora no se ayen obligados a ello al tiempo que hizieron la particion si no hizieron pacto de lo contrario ad similitudinem emptio nis & venditionis quia vnusquisqz videtur vendidisse alteri vel permutasse partem suam quam ille recepit vltra partem quæ ei competit ex hereditate. vt in. l. i. C. communia vtriusqz iudi. & l. si familia herciscunde. C. fami. hercif. lo qual procede y a lugar quando al coheredero le cupiesse en particion una casa vna o haça o predio enteramente, por que entonces si fuesen dos hermanos y coherederos seria obligado el otro hermano a sanear la mitad a este hermano que le cupo en particion, por que la otra mitad a el le competia como a heredero, y la otra mitad y no

20

mas fue visto venderle el hermano que se la dio en particion. Pero si una adae mor que es la misma cosa se partio y diuidio entre ambos hermanos y a quella era agena C. B. n. 12. y al un hermano le quitaron y sacaron por pleyto su parte, en tal caso no tiene regreso de euiccion contra el otro coheredero que le sanee la parte que le fue sacada, por que tambien le podria ser quitada y sacada a el por justicia la suya por el mismo derecho, y si el señor della no se la quiere o no puede pedir por alguna causa, o por que ya contra el tiene el possedor adquirida prescripcion, o por que pidio primero contra el, y por que no probo se dio sententia en fauor del Reo y tiene ya cosa juzgada en su fauor no se puede agrauiar el otro Hermano a quien le fue quitada y sacada por sententia la otra mitad para que sea obligado a sanear se la su hermano y coheredero, pues no fue por su culpa auer se la quitado y sacado, pues tambien le corrio el mesmo riesgo y peligro en su parte que no le fue pedida o se le pidio: mas por que no probo el actor o estava ya prescripto quando le pidierõ fue absuelto quia hij casus cui libet possessori ascribuntur & damnũ vel cõmodum cuiuslibet ipsorum erit: non autem communicatur inter eos. ita notabiliter limitat Guilliel. de Cu. ibi in dicta. l. si famil. herciscund. C. famil. hercif. quem refert & sequitur Paul. de Castro ibidem quod est summe notandum quia est maxima
R decla

declaratio ad dictam regulam positam in dicta lege si fami. vt cohæredes teneantur vnusquisque alteri de euictione nam hoc casu non tenentur & quotidie potest contingere, & licet Guillelmus & Paul. nihil allegent ratio tamen ea videtur esse quod fratres diuidendo rem alienam inter se æqualiter nullus eorum grauat sed par causa & periculum fuit vtriusque; & culpa vnus cum culpa alterius compensatur cum res aliena æqualiter inter eos diuisa sit argu. tex. in. l. de fideicommissio. C. de transactio. sed si inæqualiter diuiserint vel plures fratres vel cohæredes essent putoliter dicendum. *Que en tal caso quando la cosa agena se partio entre todos y los otros no lleuaron parte en ella sino en los otros bienes que eran propios del defuncto, y al vno de estos le fuesse sacada su parte por justicia, que podra pedir y tener regresso contra los otros hermanos y cohæredes para que le saneen la parte que le cupo en aquella cosa agena que le fue sacada fuera de su parte que a el le cabia como a vno de quatro o cinco herederos lo qual le pagaran y sanearan todos los Herederos cada vno por su quarta o quinta parte segun fuere excepto aquel que le cupo la otra mitad de esta cosa agena porque le queda el mismo riesgo y peligro porque lo gano por su diligencia, o negligencia de su aduersario, vt diximus de eo qui*

rem prescripfit. y lo mismo sera si entre estos dos Hermanos solos se oniesse partido esta cosa agena, inæqualiter porque a vno sele adiuuico la tercia o quarta parte de ella, y al otro lo restante que en tal caso ternia regresso contra este Hermano que le cupo menos en ella y contra los otros que no les cupo nada para que le saneen cada vno por rata la parte que le fue sacada de mas de la que a el le cabia de su parte iure hæreditario. porque esta es a su riesgo y peligro como vno de quatro o cinco Herederos eisdem rationibus supradictis, & quia hoc casu cessant rationes in quibus fundatur Guillelmus & Paul. in dicta. l. si familiar. C. famil. herciscun. quare non teneatur cohæres de euictione qui rem alienam diuisit æqualiter cum cohærede suo, cui res & portio sua fuit euicta. *Lo qual procede, y ha lugar quando la particion fue hecha por el Juez o por las partes que estonces son obligados los cohæredes ala euiction regulariter, secundum distinctionem prædictam. Pero si la particion fue hecha por el padre en su vida, o en su testamento no es obligado el vno Heredero al otro de euiction en aquello que le adiuuico el padre mas que su legitima, porque tiene fuerza de legado y manda en el qual regulariter non habet locum euictio vt haberur in. l. si domus,*

§.

§. i. ff. de legat. i. per glos. & Bar. & in. l. cum pater. §. euictis ff. de legat. 2. & in. l. 9. titul. 15. par. 6. vbi expressius hoc disponitur. *El otro caso es, si esta cosa que le fue sacada y euicta al vno de los hermanos y cohæredes no le cupo en su parte de la herencia, sino porque le fue mandada o mejorada en ella por el testador, nam etiam prelegata & fideicommissa veniunt in iudicio fami. hercis. vt in. l. si qua fideicommissa. C. fami. her. En este caso, similiter est distinguendo o el legado fue in genere como vn cavallo o vna mula sin declarar pieça o cierta cantidad de trigo, vino, lana, o azeite, o otra cosa semejante, sin declarar mas in specie, en tal caso si le sacassen y quitassen esta cosa que le pago el Heredero al legatario porque era agena, obligado seria el Heredero a la euicion y sancamiento al legatario, porque no cumplio el Heredero en pagalle aquella cosa que era agena, ni aquella le fue mandada por el testador, sino in genere quod perire non potest vt in. l. incendium. C. si certum petatur hoc probatur in. l. qui concubinã. §. si heres vbi not. DD. ff. de lega. 3. glo. & DD. in. l. si domus. §. de euictione. ff. de lega. 2. Pero si el legado fue in specie, como si el testador mandasse en su testamento a vno de sus hijos vna casa o vna, o otra cosa semejante si esta fue propria del testador, si per imprudentiam iudicis le condemnaße en ella y le fuesse quitada*

no son obligados los herederos a la euiction della. vt. l. si per imprudentiam. ff. de euictio. Pero si la cosa era agena que el testador mando a vno de sus hijos y Herederos, o a vn extraño, tunc etiam distinguitur o el testador sabia que era agena, si la poseya vn extraño, obligados son los cohæredes a compralla o a pagar la estimacion y a sanealla al legatario si le fuere sacada. vt in. l. cum rem alienam. C. de lega. vbi per glo. & DD. Pero si el testador no sabia que era agena, sino creyendo que era suya porque la tenia y poseya por suya, estonces si el legado fue fecho a persona estraña del testador no seran los herederos obligados a la euicion y sancamiento deste legado. Pero si fue fecho a pariente o a persona coniuicta del testador, seran obligados los Herederos a la euicion, salvo si el legatario fuesse tambien Heredero del testador, vt in casu nostro, porque en tal caso no seran obligados los Herederos a sanear al legatario el legado que le fue sacado, aunque sea persona coniuicta del testador, porque le basta quedar con la parte de herencia que el testador le dexo. vt in. l. cum pater. §. euictis. ff. de legat. 2. vbi not. DD. Pero si el testador hizo prelegado a todos los hijos y Herederos, estonces obligados seran ala euicion los vnos a los otros per via exceptionis non iure actionis. vt in. d. §. euictis qui est notabilis ad hoc, & ad hoc comendat Bart. Pau. & comunites cunctas

R 2 scri-

scribentes ibi & Roder. Xua. in repeti. leg. quoniam in prioribus q. 3. fol. 89. Pero esto se a delimitar y entender, salvo si el padre hizo algu legado a su hijo, y mando que se le con tasse e su legitima y ese legado se fue se quitado y sacado por justicia, o alguna otra cosa de su legitima. porque estonces obligados serian los otros hermanos y herederos a sanearse. vt in l. scimus in prin. vbi hoc nota. Bal. C. de inoff. testam.

24 ¶ Sed aduertendū est quod subtilitas quæ introducta est per decissionem illius textus in .d. §. euctis quod quando pater diuisit hereditatem suam inter filios non teneatur vnus alter de euctione iure actionis sed ope exceptionis possit se defendere, crederem hodie non habere locum attenda dispositione dictæ legis parti. quæ est. l. 9. titul. 15. par. 6. vbi indistinctæ statuitur quod quando pater diuisit hereditatē inter filios, vel in iura vel in vltima volūtate, quod nullus alter teneatur de euctione si aliqua res ei euincatur ex his, quæ pater illi assignauit quod ibi absolute statuitur sine aliqua distinctione an per viā actionis petat vel ope exceptionis vt colligitur ex illis verbis. estonces los otros herederos no serian tenudos de facerle emienda ninguna quod verbum ninguna generale est & excludit omne remediū siue in ré actionis, siue ope ex

ceptionis, solum igitur aduertendum est an res eucta sit de legitima filij vel prelegatum vltra legitimam nam si prelegatum est non debetur euctio. vt. d. l. parti. si vero sit de legitima filij tenebuntur hæredes de euctione. vt in. d. l. scimus in prin. C. de inoffi. testam.

Q V A E S T. X.



Decimo queritur.

Si en la particiō fue se a grauiado alguno de los coherederos en mas de la mitad

del justo precio si podra pedir que se deshaga el engaño, o le suplan los coherederos el justo precio
 Respondeo, que de la question precedente post primam parece que resulta la respuesta desta. por que como alli diximos la glo. in. l. maioribus C. communia vtriusq; iudi. entienda de la dicha ley que habla y a lugar que se deshaga el agrauio o engaño en mas de la mitad del justo precio y aunque parece que esta ley no hablo en este caso ni lo quiso decidir, como arriba esta dicho. Pero la dicha glosa en si es verdadera, y communiter la tienen y siguen todos los doctores, ibi, et Pinellus in. l. 2. C. de rescinden: vendi. in. c. 1. secūda partis prin. Pero es la dubda, si en este caso quando ay engaño en mas de la mitad del justo precio en la particiō si seran obligados los herederos a boluer a deshazer el engaño o suplir el justo
 pre

precio a su electio como en el contracto de compra y venta, vt in. l. 2. C. de rescind. vend. a donde se da esta electio al comprador o seran obligados los coherederos precisamente a deshazer el dicho engaño deshaziendo la dicha particiō, y boluendola a hazer de nueno en aquel articulo y capitulo donde fue el engaño, quo quidem casu magis communiter tenent. dd. in. d. l. maioribus. & ita intelligunt eam. dd. antiqui. quod nō detur electio cohæredibus supplendi iustum prærium cohæredi, sed necessario rescindi debet & reformari diuisio quia prædicta lex maioribus nō tribuit dictam electio nem cohæredibus, sed præcisse iubet diuisiōem perperam factam reformari, & dicunt speciale esse in diuisiōe quia in ea non agitur inter cohæredes de vendendo seu alienando partē suam sed æqualiter diuidendo ego autem contrarium de iure verius esse puto. immo, que si ay engaño en mas de la mitad del justo precio, y el coheredero engañado pide que se deshaga el engaño cumplirā los coherederos con supplirle al actor el justo precio, y que no se deshaga la particiō porque como arriba diximos no habla en engaño en mas de la mitad de el justo precio sino quando la particiō esta perperam vel iniuste facta, quod ex multis causis contingere potest vt supradiximus in capitu. precedenti si

vero agatur de remedio legis secundæ de rescind. vendi. nulla ratio reddi potest quare nō habeat locum distinctio & electio quæ datur emptori per dictam legem. vt iustum prærium suppleat vel rem restituat accepto prærio quod dederat venditori. cum in diuisiōe ita censeantur vendere cohæredes partem suam quam habent in illis rebus sicut in emptiōe. vt in. l. 1. C. cōmunia vtriusq; iudi. & in. l. si familia. C. fami. herc. maxime quod dicta lex maioribus in qua fundantur prædicti. dd. vt non detur electio cohæredibus ad supplendum iustum prærium non apperit vel disponit quod diuisio perperam facta etiam si de deceptione vltra dimidiam iusti prærij loquatur vt glo. intelligit, quod necessario rescindi debeat diuisio sed quod diuisio reformetur in eo quod inæqualiter gestum est, quod satis reformatum videtur si iustum prærium ei suppleatur in pecunia vel alia re hæreditaria; & hoc modo ad æqualitatem cohæredes reducantur, quod satis rationi consonum, & intentioni prædictæ legis esse videtur, & satisfactum est rationibus per contrariam partem adductis si suppleatur prærium in ipsis rebus hæreditarijs non in pecunia, & sic licet cohæredes non

agant deuendendo vel alienando sed de diuidendo iam suppletur eis prærium in quo erant decepti in ipsis rebus hæreditarijs & sic concordantur prædictæ opiniones videlicet quod prærium iustum suppletur in ipsis rebus hæreditarijs.

Q V A E S T. XI.



Vndecimo quaeritur, si la particiõ entre los coherederos se obiesse hecho por suertes, pro vt supradiximus in principio huius tractatus, que la particiõ se deue hazer por el Iuez o contadores ad iudicãdo a cada una delas partes los bienes que an de auer e su parte, o sorteãdolos entre ellos qual es cogera delos dichos bienes hereditarios la parte que le cupiere en ellos haziendo tantas partes iguales quantos herederos fueren porque de una de estas dos maneras se an de hazer las particiones, y ansi se usa y practica communmente, vt tenet Ang. & Iass' qui eum refert & sequitur in l. si duobus. in prin. C. communia deleg. en tal caso auie do se hecho la particiõ por suertes entre los herederos si auiedo recebido alguno de ellos engaño en mas de la mitad del iusto precio podra pedir q se deshaga el engaño, o le supplan los coherederos el iusto precio, quæ quidẽ quaestio nõ parũ ambiguitatis habere videtur propter varia

tẽ opinionũ doctoũ qui super eã scripserunt nam Bal. & Pau. in l. maioribus. C. communia. vtriusq; iudi. quos refert & sequitur Iass. in l. si duobus in prin. C. cõmunia delega. tenet quod si in diuisione facta per breuia aut per sortes interueniat deceptio vltra dimidiam potest agi remedio legis secundæ. C. de rescin. uendi: & sic poterit reformari vel rescindi diuisio. idẽ tenet Francus in rub. de appella. nu. 18. sed idẽ Bal. i. l. ait prætor. §. si. ff. de mino. cõtrariũ sentire uidetur ait enim quod si duo fratres diuisionẽ fecerũt per breuia sortis & vnus eorũ grauetur non poterit etiã si sit minor restitui aduersus diuisionem quia potius illud fato vel fortunæ in felicitati tribui potest quam culpæ vel negligentia ideo restitutioni locus non est, vt in l. verũ. §. sciendum ibi occasione damni non inconsultæ accidentis sed fato. ff. de minõri. idem Bal. in l. si duobus. C. communia delega. dicit quod a diuisione facta per sortem non potest appellari quem refert & sequitur ibi Iass. Pinel. autem tractans hanc quaestionem multum se inuoluit in cap. i. secundæ partis prin. in repetitione l. secundæ. C. de rescin. vend. dicens quod Bal. more suo variavit in decisione huius quaestionis tãdẽ eõcludit quod

quod prædictæ opiniones poterunt ad cõcordiam reduci hoc modo q̄ opinio Bal. in d. l. ait prætor. §. si. ff. de minor. vbi tenuit quod nõ habeat locum restitutio in diuisione facta per sortem, habeat locum quando partes factæ sunt inæquales scilicet vt alteri possit maior portio obuenire: quia tũc cum sit reciproca prædicta in æqualitas cũ ita potuit obuenire vni sicut alteri nemo grauari ex eo videtur vt in l. de fideicomisso. C. de tractatio. si vero ignoranter fuit facta dicta in æqualitas tunc habeat locum secũda opinio: Bal. & aliorum qui tenent quod habeat locum rescissio & remediũ l. 2. C. de rescin. vendi. quia nihil forti vel fortunæ commiserunt scienter cũ prædictam in æqualitatem ignorarẽt. Sed licet prædicta concordia quam Pinellus tradidit subtilis sit verior & prior videtur quam possuit Tiraquellus in tracta. de primog. q. 17. nu. 93. quam ipse Pinellus reprobauit dicens quod opinio affirmatiua Bal. in dicta l. maioribus locum habet, quando læsio est tam magna quod excedat dimidiam iusti prætij, tunc enim etiã si per sortem fiat diuisio rescindetur & reformabitur, vt in d. l. maioribus si vero læsio tanta non sit tunc cessabit remedium dictæ secundæ legis

de rescin. vend. & similiter cessabit restitutio, quæ concordia satis videtur colligi posse, ex verbis & intentione Bal. in vtriusq; locis supra relatis, y ansi parece q̄ se deue tener en esta segunda questio que si ay graue lesion en mas de la mitad del iusto precio en la diuision hecha por suertes que se puede venir cõtra ella y pedir que se deshaga y reforme, vt tenet magis communiter DD. supra relati alias secus.

Sed licet hæc opinio & cõclusio magis communis esse videatur nec ab ea sit recedendum in iudicando & consulendo nõ tamẽ in ea requiescit iudicium meum quia videtur esse contra decisionem & mentem legis in l. 2. C. quãdo & quibus quar. pars debe. lib. 10. & cõtra casum legis si duobus. C. communia. de lega. quæ iura iubent sorte dirimi diuisionẽ hereditatis & legati, nam si lex iubet sorte fieri diuisionem si partes possent cõtrauenire post diuisionem sorte factã ex eo quod vnus esset minor & deterior pars sibi contingerit: vel maior ex eo quod vltra dimidiam iusti prætij læsus sit, videbitur alius cohæres cui melior pars contigit decipi consilio & autoritate legis: idcirco sic distinguendum esse putauit quod in omnibus casibus in iure expressis vbi diuisio vel decisio alicuius quaestionis sorte de

rimitur tunc etiam si quis grauetur ultra dimidiam etiam si minor sit is cui deterior fors contingit non possit venire contra diuisionem sorte factam quia illud ex necessitate quadam factum est lege cogente ex sorte reciproca non ex contractu suo vel fragilitate consilij, & in his terminis procedat opinio Bal. in dicta. l. ait prator. §. fina. ff. de mino. si vero non ex necessitate legis ad iudiciū fortis sine iudice peruenerunt cohæredes ad diuisionem faciendam tūc qui minor extitit cui fortis in felicitate deterior pars contigit poterit aduersus diuisionem si enormiter vel ultra dimidiam læsus sit restitutionē petere quia illud non ex necessitate sed ex imprudentia eius factum est cū non debuit ius suum alæ vel iudicio fortis committere nō magis quam si in ludo minor pecuniam suam perderet licet lucrari potuit. Si vero maior sit qui sine iudice sorte diuisionem fecerit non video rationem quare diuisio reformari debeat cum reciproca fuerit & consensu eorum facta talis diuisio & ita potuit fors vni contingere sicut alteri. argu. dicta. l. de fideicommissio. C. de transactio. cum concordan. maxime quod iniuria afficeretur & in damno remaneret is cui melior pars sorte cō-

tingeret si iinnanis remaneret suæ sortis felicitas si diuisio taliter facta reformaretur, quā multis fraudibus subiectū est si hoc admitteretur, nam posset quis hoc modo diuisionem inæqualem facere & eam sorti committere & si melior pars sibi contingat tacebit, si vero deterior petet rescissionem dicens se læsum ultra dimidiā quod esset absurdum, & certe si bene inspiciatur Bal. & Paul. qui dictam opinionem tenuerunt quæ etiā si per sortem diuisio fieret reformari possit si quis ultra dimidiam lædatur sine lege loquuntur & contra rationem dictæ legis de fideicommissio. C. de transactio. & contra opinionem & decisionem Bald. in dicta. l. ait prator. §. fi. ff. de mino. ideo ab ea libenter recederē si casus mihi contingeret. & secundum quod supra proxime dixi iudicarem.

Q V A E S T. XII.

Dodecimo queritur de alia difficili & contingibili questione, si el padre caso segunda vez, y de ambos matrimonios obo hijos y durate el segundo matrimonio caso dos hijas que tenia del primero alas quales dio en dote diuersas quantidades ala primera menos de lo que le cabia dela legitima de su

m. d.

madre y ala segunda mucho mas de la legitima de su madre, muerto despues el padre y viniendo a particion todos los hijos, es la dubda si traeran a particion las hijas del primero matrimonio con sus hermanos las dotes que recibieron y si ha de ser con todos o consolos los hermanos del primero matrimonio, y si an de conferir alguna cosa a los hijos del segundo matrimonio, y si la muger segunda o sus herederos han de sacar del mōton y cuerpo de bienes que dexo el marido otros tantos bienes como los que dio en dote el marido a las hijas del primero matrimonio que las caso durante el segundo matrimonio, y las dote de los bienes que estonces tenian el y la muger segunda. Respondeo, que la collaciō se ha de hazer entre los hijos de aquel defunto de cuya herencia se tracta. vt in. l. vt liberis cum ibi notatis per glo. & dd. C. de collatio. y an si en este caso como se tracte de partir los bienes de dos herencias que es de la muger primera de este defunto y de los bienes del padre que caso segunda vez entre los hijos del primero matrimonio y segundo, a de auer dos collaciones diferentes vna entre los hijos del primero matrimonio entre ellos solos de los bienes y herencia de su madre porque los del segundo matrimonio no son herederos de la primera muger de su padre, y otra de los bienes y herencia del padre. Y esta collacion se ha de hazer entre todos los hijos del primero y segundo matrimonio que vienen a heredar la herencia del padre de cuya diuisiō y particion se

tracta, esto presupuesto digo que la hija del primero matrimonio que lleuo mayor dote suppuesto que ambas fueron dotadas de sus propios bienes y herencia que tenian de su madre por que ansi lo dixo, y profesto el padre quando las caso y dote sera obligada a traer a collacion y particion con la otra hermana que lleuo menos dote y con los otros hermanos del primero matrimonio si los ouiere la dote que lleuo hasta ser igualada con ellos y despues heredaran todos igualmente los bienes y herencia de su madre, si mas bienes ouiere que las dichas dotes y sino obiere tantos como lo que recibieron en dote la hija que recibio la mayor dote que no le cabe tanto de la legitima de su madre esta demasia se haran dos partes iniguales la vna dara ala hermana que lleuo la menor dote hasta ser igualada con ella de lo que le pertenecia de la madre, y lo que excedio de su legitima que es herencia del padre lo trayra a collacion y particion cō los hijos del primero y segundo matrimonio que viniere a heredar los bienes del padre, exēpli gratia, pōgamos que la muger tenia de su dote y bienes multiplicados trecientos mil marauedis el padre dio ala hija primera que caso durante el segundo matrimonio cien mil marauedis, ala segunda hija que caso le dio trecientas mil marauedis ha de leuarse esta hija segunda que lleuo las trecientas mil en dote las cinquenta mil ala hermana que recibio las cien mil en dote por que con esto se iguala con el dote de los bienes y herencia de la madre que

R s fue

fueron trecientas mill maravedis y lleuan cada ciento y cinquenta mil, y las otras cient mill maravedis que lleuo de mas de lo que le cabia de la legitima de su madre se entiende que es herencia y legitima de su padre, y los traya a collacion y particion con todos los hermanos anfi del primero como del segundo matrimonio que vienen a heredar a su padre pues todos son herederos del padre de quien procedio la dicha dote y demasia de ella que no cupo en la legitima y herencia de la madre.

31

¶ Pero pongamos que el padre que caso la segunda hija durante el segundo matrimonio, y le dio trecientas mill en dote como dicho es no se los dio en dineros sino en una heredad o fundo apreciado en trecientas mill maravedis el qual auia recibido con la primera muger apreciado en doçientas mill y las otras cient mill auia recibido en dineros o bienes muebles apreciados. en tal caso si la dicha heredad o fundo que recibio el padre apreciado en doçientas mill maravedis fue de tal aprecio que haga venta y compra, iuxta notata in l. plerunq. ff. de iure doti, procedera la conclusiõ y determinacion arriba dicha que esta hija que lleuo despues en dote esta heredad apreciada en trecientas mill maravedis trahera a collacion y particion con la hermana del primero matrimonio las doçientas mill maravedis, y se igualaran con ella en la dote entregandole las cinquenta mill que lleuo mas que ella de los bienes y herencia de la madre de manera que

lleuen cada ciento y cinquenta mill de la herencia de la madre y las otras cient mill maravedis que lleuo de mas a de traher a collacion cõ todos los hijos y herederos del padre, del primero y segundo matrimonio como dicho es porque ya aquella heredad no es dotal sino propria del padre porque la recibio apreciada, ideo augmentum siue diminutio eius ad eum pertinet sicut si eam emisset, vt in dicta. l. plerunq. ff. de iure doti. pero si la dicha heredad no la recibio el padre apreciada, o no fue el aprecio tal que hiziese venta en tal caso la hija segunda que la recibio en dote apreciada en trecientas mill maravedis no sera obligada a traher la demasia que son las cient mill maravedis como dicho es a collacion cõ todos los hermanos hijos del primero y segundo matrimonio, sino que toda la dicha heredad traya a collacion con la hermana del primero matrimonio q̄ auia llevado en dote cient mill maravedis como dicho es, los quales juntos con las trecientas mill que lleuo en dote la segunda hermana en esta heredad que le dio el padre apreciada en trecientas mill maravedis que hazian en todas las dotes quatrocientas mill maravedis traydas a collacion y particion lleuara cada una de ellas doçientas mill porque todo esto se entiende que es dote y herencia de su madre, y no nada del padre pues recibio la heredad en dote con su primera muger sin aprecio que haga venta y es fundo dotal de la muger y de sus herederos, vt in d. l. plerunq. ff. de

de

de iure dot. quod est bene notandum quia quotidie fiunt similes diuisiones bonorum inter filios primi ac secundi matrimonij, & pauci ad hoc aduertunt.

¶ Sed hic incidit aliud dubium videlicet, Como pudo dar el padre esta Heredad a su hija del primero matrimonio en dote apreciada en trecientas mill maravedis auendola el recibido sin aprecio, y siendo fundo dotal y propria de los herederos de la primera muger como esta dicho. Respondeo, questo pudo ser de consentimiento de las partes. Pero si las hijas lo contradixessen no se la puede dar apreciada sino que vala poco o mucho la dicha heredad la han de partir las hijas y traer a collacion con los otros cient mil maravedis que lleuo la hija primera en dote y podran la apreciar entre ellas si quisieren de nuevo y si vale menos de las trecientas mil en aquello la podra tomar la una y dar su parte a la otra haciendo de ello como de cosa propria, sin embargo del dicho aprecio hecho por el padre, el qual no podra contar a la hija la dicha Heredad en las trecientas mill maravedis en que se la dio apreciada aunque los valiera, y no valiera doçientas mil quando se la dieron y ella la recibio por las razones arriba dichas pues eran bienes propios de las hijas, non enim valet emptio neque venditio rei propriae quae erat filiarum primi matrimonij licet aestimata per

patrem tradderetur filiae vt supradiximus. vt in l. neq; pignus. ff. de regu. iur. & l. cum res. C. de contrahen. emptio cum concordan. solamente valdra el dicho aprecio, quanto al yerno si le prometio en dote trecientas mil maravedis en bienes apreciados q̄ quanto a el valdra el dicho aprecio pero no quanto a las hijas, ex his in iurgit quaedam notabilia dubia quae non parum ambiguitatis habere videntur quibus occurrere necesse est. Lo primero si esta muger segunda o sus herederos ternan derecho para pedir que del monton de los bienes multiplicados durante su matrimonio se le saquen para ella otros tantos bienes o su valor como valian a quella Heredad que su marido dio a la hija del primero matrimonio en dote. Lo segundo si podra tambien pedir que se le saque para ella del monton de los bienes multiplicados otro tanto como valen los frutos que ha rentado esta Heredad que su marido dio en dote a su hija del primero matrimonio despues que se la dio. Lo tercero si podra pedir que de mas del valor de la dicha Heredad y de los frutos que ha rentado se le saque para ella del monton de los bienes multiplicados durante su matrimonio, lo que mas vale oy esta Heredad quando se haze la particion: si ha crecido el valor della mas de lo que valia al tiempo que el marido la dio a su hija en dote, o la enageno.

Quan

33 **¶** Quanto a lo primero digo, que la muger segunda no tiene derecho para pedir que se le saque a ella del montó de los bienes multiplicados otro tanto como valia la dicha heredad que el padre dio a su hija del primero matrimonio en dote ora la ouiesse recibido el padre por aprecio o sin aprecio quando se la dieron en dote con la primera muger, porque si la recibio sin aprecio es fudo dotal de la primera muger y de sus hijos y herederos, y no del marido, y si la recibio apreciada de tal manera que sea renta y propia del marido, menos tiene derecho a esto que pide, porque la muger no tiene parte en esta heredad porq̄ no fue adquirida durante el matrimonio suyo sino que el marido la truxo al matrimonio por su capital al tiempo que caso con la muger segunda.

¶ Pero quanto a los fructos que esta heredad a rentado despues que el marido la enageno y la dio a su hija del primero matrimonio parece que tiene mas dubda si la muger segunda podra pedir que se le de de los bienes multiplicados otros tantos bienes como valen los dichos fructos, si la dicha Heredad la ouiesse recibido por aprecio el marido quando caso con la muger primera de tal manera que fuesse suya propia del marido, porque aunq̄ la heredad era propia del marido o de la muger, los fructos della son comunes. vt in. l. fin. titu. 3. lib. 3. fo. & l. 4. titu. 4. lib. 5. ordi. Respondeo, Que no embargante lo dicho en este caso, la muger segunda no pudo

34 pedir ni tiene derecho para que se le saque el valor de los dichos fructos de los bienes multiplicados, porque la dicha ley del fuero a lugar y procede quando el marido o la muger no enagenaron la dicha heredad, sino que la poseyeron y beneficiaron y gozaró de los fructos della, entonces se comunican y son de entrambos, aunque la heredad sea propia del uno de ellos, y en estos terminos habla y dispone la dicha ley del fuero. Pero si la enagenasse durante el matrimonio, el marido cuya era la heredad no tiene derecho la muger para pedir la mitad de los fructos della despues que se enageno, pues no los gano ni hizo suyos el marido para que se ayan de partir entre ellos, sino solamente los fructos que se ouiesse cogido de la heredad durante su matrimonio, porque de otra manera seguir seya que no podria disponer de su Heredad el marido sin licencia de la muger, quod esset absurdum nec hoc reperitur iure cautum, & esset contra regulam iuris quod in re sua quilibet est moderator & arbiter, vt in. l. in re mandata. C. mandati. cū concordan. licet e conuerso vxor non potest vendere nec alienare rem suam sine licencia mariti, vt in. l. 55. Tauri.

¶ Pero dado caso que la muger segunda ni sus herederos tengā derecho para pedir que se les saque a ellos del monton y cuerpo de bienes multiplicados aquella heredad que el marido dio en dote a su hija del primero matrimo-

nie

nio ni los fructos della despues que se la dio, como dicho es, pero a una cosa tienē derecho los herederos de la muger segunda, hijos de este segundo matrimonio, que si el padre dio en dote a su hija de este primero matrimonio esta Heredad que el auia recebido en dote apreciada de tal precio que fue renta y se hizo suya, y el la dio a su hija del primero matrimonio sin aprecio o apreciada en lo mismo que el la auia recibido valiendo mas al tiempo que la dio en dote a su hija porque la auia mejorado o crecido el valor della cō el tiempo. En tal caso, porque esta demasia que valia mas esta Heredad de lo que valia quando la recibio el padre en dote con su primera muger, es donacion velada y encubierta v̄e diendo o dando en dote esta Heredad en menos de lo que vale, vt tradit eleganter Bart in. l. ambiciosa. ff. de decretis ab ordi. faci. quem cæteri sequuntur. Podran pedir los hijos del segundo matrimonio que esta hija del primero matrimonio trayga a collacion y particion con los hijos de su padre del primero y segundo matrimonio esta demasia que valia mas esta Heredad al tiempo que se la dio su padre en dote, y que sea todos y gualdados de los bienes del padre en la dicha cantidad, pues fue en efecto donacion causa dotis que se a de conferir y traer a particion conforme a derecho y ley. 29. de Toro v̄niedo todos los hijos del primero y segundo matrimonio a Heredar a su padre. Pero esta es en la cantidad que su padre la

recibio apreciada quando se caso con la primera muger, que fue en dozietas mil maravedis, como diximos arriba no los a de traer a collacion y particion esta hija del primero matrimonio con los hijos de la muger segunda porque en aquello no fue donacion sino dote que el padre dio a su hija del primero matrimonio de los bienes y herencia de su madre que en efecto es deuda que el deuia a su hija. Pero esta hija sera obligada a traer a collacion y particion esta dicha Heredad cō los otros sus hermanos del primero matrimonio hasta en la cantidad que su padre la recibio apreciada v̄niedo a heredar los bienes de su madre, porque hasta en esta cantidad eran bienes y herencia de su madre, y lo demas que valia quando esta hija la recibio apreciada, o por apreciar, porque fue donacion que procedio de los bienes de su padre, porque la auia de cargar en todo lo que valia quando la dio en dote por ser suya, por auerla el recibido por aprecio, trayra a collacion con todos los hijos del primero y segundo matrimonio que v̄nieren a heredar a su padre, como dicho es, quod procedit v̄trunq̄; proprijs rationibus, quæ supra signatæ & fundatæ sunt recte hæc intuenti, quod est sume notandum quia quotidie cōtingit & nō reperitur ita declaratū per aliquē quē ego viderim Pero a se de aduertir, que puesto caso que los hijos del segundo matrimonio puedan pedir que la demasia q̄ mas valia esta Heredad que

que su padre dio en dote a la hija del primero matrimonio delo que valia al tiempo que ella recibio por aprecio con la muger primera la trayga a collacion con todos los Hijos del primero y segundo matrimonio, como dicho es. Esto no lo podrian pedir los herederos estraños de la muger segunda, ³⁷ si ella no dexasse hijos eidentissima ratione videlicet, porque ellos no son herederos del marido desta muger, ni vienen a llevar ni partir sus bienes para que los hijos y herederos del traygan a collacion lo que ouiere llevado, ni a ellos les va interese en ello. Y tambien se a de advertir, que aunque pueden pedir los Hijos del segundo matrimonio que la demasia q̄ valia mas la dicha heredad que recibio en dote la hija del primero matrimonio la trayga a collacion y particion con todos los hermanos del primero y segundo matrimonio que vinieren a heredar a su padre, pero no podran pedir que se les saque y de a ellos otro tanto como monta la dicha demasia del monton y cuerpo de bienes multiplicados, porque esta demasia no eran bienes multiplicados en el segundo matrimonio, ni su madre tenia parte en ellos, como arriba esta apuntado, solamente tienē este derecho que se trayga a collacion con todos los hermanos del primero y segundo matrimonio la dicha demasia, como esta dicho.

¶ En quanto al segundo caso premisso y duda, si la muger segunda o sus herederos en algun caso podran pedir

que se les saque a ellos del monton de los bienes multiplicados durante su matrimonio el valor de la Heredad que su marido ouiesse dado en dote a su hija del primero matrimonio con los fructos que ouiesse rentado desde el dia que la dio a su hija, digo que si la heredad que dio a su hija del primero matrimonio en dote fue adquirida durante el segundo matrimonio, que en tal caso iustissime pedira la muger segunda o sus herederos, ora sean hijos ora estraños que se les saquen de los bienes multiplicados durante el segundo matrimonio otros tantos bienes y el valor que valia la dicha heredad y todos los fructos della que a rentado de suaves que el marido la enageno y dio en dote a su hija, pues la dicha heredad era comun de entrambos, y en todo esto dānifico a la compañía y bienes della el marido por su culpa, tomando y sacando de los dichos bienes communes la dicha heredad para pagar su propria deuda, quia ad hoc tenetur solius vt in l. cum duobus. §. damna. & l. omne as alienum. ff. pro socio & facit lex de his in fi. C. de dona. in ter vir. & vxorem & expressius in l. incerti in fin. C. fami. hercif. cū. ibi ciuidē q̄ rei ceteris prestandam indemnitate, si ergo ceteris prestandam indemnitate tenetur cohæres vel solius necessario tenebitur de re principali & de fructibus alias non plene prestaret indemnitate

¶ si

y si el no la diera a su hija en dote la muger segunda pudiera gozar de ella y de los fructos, y es justo que la muger tome otro tanto como el marido tiene tomado y llevado de los bienes communes ganados durante el matrimonio, vt latius super hoc scripsimus in prima parte huius tractatus in capitulo quod de bonis parafernalis venditis a marito loquitur in secunda quaestione principali. o lo pague el marido a la muger segunda o a sus herederos de sus propios bienes de la parte que a elle cupiere la mitad delo que valia la dicha heredad que tomo para si con la mitad de los fructos que todo viene a ser una quenta si bene cōsideretur, tomar otro tanto de los bienes multiplicados o la mitad de los bienes propios del marido. y no obstaría dezir que el marido puede vender y enagenar las cosas adquiridas durante el matrimonio sin voluntad de la muger, vt habetur in l. 4. titu. 4. lib. 5. ordi. antiqui. porque aquello ha lugar y se entiende quando el marido por titulo oneroso vendiese aquella cosa y el precio de ella lo comirtiese en la hazienda y bienes communes, pero vendellas para pagar sus deudas propias o donallas a algun pariente suyo esto no se permite al compañero de los bienes communes sino fuesse de los suyos propios, vt supradiximus, y así se entiende y practica communiter dicta lex ordi. & sic eam declarat Palat. Rub. in reperi. rub. de donat. in.

ter virum & vxorem. §. 66. fol. 46. in prima col. segura in. l. vnū ex familia fol. 9. & Cifuentes in. l. 16. de Toro. quæst. secunda cū sequentibus.

¶ Quanto ala tercera dubda si el padre dio en dote a su hija del primero matrimonio alguna heredad que se ouiesse ganado durante el segundo matrimonio y pidiesse la muger segunda o sus herederos que demas del precio que valia al tiempo que la dio y demas de los fructos que ha rentado le pagassen y sacassen del monton de los bienes multiplicados lo que mas vale la dicha Heredad al tiempo que murió el marido si ouiesse crecido el valor de ella con el tiempo, si terna derecho para pedillo. Respondeo in proposito quaestione sic distinguendum esse, o esta enagenacion fue hecha por causa onerosa para pagar la legitima de la madre que el padre deuia a su hija o para dotalla que todo es uno pues de derecho el padre está obligado a dotar a su hija, o vendio a quella Heredad a un estraño para pagar a la Hija su dote o legitima como dicho es o hizo donacion de ella a algun pariente o parienta suya para su dote, o por otra causa, o a algun estraño que no fuesse su hija ni fuesse obligado a ello sino que voluntariamente lo dio, primo calu, si lo dio a la Hija para en pago de su legitima o para dotalla en tal caso no podrá la muger segunda pedir que se le pague lo que mas vale la dicha Heredad al tiempo de la particion porque biē puede el marido

rido enagenar o vender los bienes multiplicados ex causa onerosa como no a ya fraude en ello sin voluntad ni consentimiento de la muger, vt in. d. l. 4. titul. 4. lib. 4. ordinamen. y solamente podria pedir la muger que se le sacasse otro tanto valor de los bienes multiplicados como valia aquella heredad al tiempo que su marido la enageno. pues no se conuertio el precio en su provecho ni de los bienes comunes, sino solo en provecho del marido para pagar lo que el deuia, vt in allegata. l. incerti. C. fami. herciscun. & in. l. cum duobus. §. damna. & l. item ex diuerso. & l. hæredes. §. non tantum. ff. fami. herciscun. *In obstaría dezir que en esto damnifico el marido a la muger en vender o dar en pago de lo que el deuia aquella heredad que era comun ganada durante el matrimonio en menos de lo que valia quando fue suelto el matrimonio. y que todo aquel daño es obligado a pagalle el marido como compañero que tomopara sí los bienes de la compañía sin voluntad del compañero o coheredero. vt in. d. l. incerti. in fin. C. fami. hercisc. porque aquello procede de iure communi in sotio & coherede qui nõ potest alienare partem sotij vel coheredis inuito eo. pero no en el marido que de iure regio puede vender y enagenar la cosa ganada. y adquirida durante el matrimonio vt in. d. l. 4. titul. 4. lib. 5. ordin. y lo segundo porque no puede dezir con razon la muger segunda que su marido la agrauio en vender o dar*

en dote la heredad en menor precio de lo que oy mas vale quando se haze la particion y que tanto perdio ella por auerse vendido antes, porque bien pudo ser que valiera menos con el tiempo, y quando el marido la dio en dote o la vendio la vendiese en mas de lo que le auia costado y la tuuo por bien vendida antes que vender otra cosa de su hazinda que le hiziese mas daño, y así se concluye, que pues la uendio o enageno es causa onerosa, lege permittente, non debet grauari in hoc vt teneatur de suo supple re et satisfacere vxori illud quod plus valuit res alienata tempore diuisionis.

¶ Pero si el marido la enageno por uia de donacion dando la dicha heredad o qualesquier otros bienes multiplicados graciosamente a algun pariente o parienta suya, o a un extraño, porque esto le esta defendido y no lo puede hazer, vt supradiximus, en tal caso sera obligado a pagar a la muger segunda y a sus herederos todo el daño que le vino de esta enagenacion y donacion, que es el valor de la cosa que tenia al tiempo que la dio y dono y lo que mas oy vale, y sacar otro tanto la muger segunda y sus herederos del monton de los bienes multiplicados, porque en tanto a sido damnificada por culpa de su marido en la cosa comun que era de entrambos quam non potuit alienare titulo donationis sine facto suo vt in regula iuris id quod nostru est. iú-

ta

ta dicta. l. incerti in fi. C. fami. hercisc. & l. item ex diuerso. ff. eo. titu. sed hoc ita procedere existimo si maritus animo fraudandi hoc fecisset in necem vxoris quod facere non potuit sin autem cessante fraude non tenebitur ad id quod plus valet hodie prædicta res donata vt supra proxime diximus & in quæst. 41. tertiæ partis supra ad quam me remitto.

Q V A E S T. XIII.



39

DECIMO tertio principaliter quæro. Si bastara el inuentario que se hizo por la muger segunda, quando murio su marido para que por el se pueda hazer particion entre los hijos de la primera muger de los bienes de su madre. Respondeo, que no bastara sino que se ha de hazer por el otro inuentario que hizo el marido de los bienes que tenia al tiempo que murio su muger primera, y así sera menester que aya dos inuentarios quando ay hijos de dos matrimonios para que se pueda hazer la particion con todos de los bienes de sus padres y madres, porque de otra manera seria muy difficil y casi imposible hazer se la dicha particion con todos pues en effecto son dos particiones diferentes de dos he-

rencias, vt in. l. hæredes eius in princ. ff. famil. her. una de los bienes de la primera muger y de los bienes multiplicados en el primero matrimonio, y otra de los bienes del padre y de lo multiplicado con la muger segunda en el segundo matrimonio. Pero pongamos que el padre no muestra inuentario ni lo hizo de los bienes que tenían al tiempo que murio la primera muger como haran la particion los contadores entre los hijos del primero y segundo matrimonio y de los bienes de sus padres. Respondeo ré quidem obicuram & difficilem esse non tamen impossibilem. idcirco, los arbitros y contadores ante omnia procuren si pueden concordar las partes que declaren que bienes quedaron al tiempo que murio la muger primera y que asignen una cantidad cierta de bienes o precio de ellos por bienes que quedaron al tiempo que murio la primera muger y conforme a esto se podra hazer la particion entre todos, pero sino se conformassen en esto las partes entonces si ay algunas scripturas o probanças en el processo de los bienes que quedaron aquello podran poner por inuentario y cuerpo de bienes del primero matrimonio, pero sino pareciere inuentario ni scripturas ni probanças por las quales se pudiesse aueriguar esta diferencia, ni las partes lo declarassen ni se conformassen y los hijos del primero matrimonio reclamassen diciendo que quando murio su madre dexo

S mu

muchos bienes quæ pater consumpsit vel expendit cum secunda vxore, estonces los contadores lo remittiran al juez dando su parecer q̄ conuicne recibir alas partes a la proua sobre ello con un breue termino si antes no ouiesse seydo recibidos a proua otra vez y no prouaron porque en una instancia no se permite recibir sea proua dos vezes. post publicationem testium nisi per restitutionem, vt in. c. ex tenore de testi. & l. 4. titu. 11. lib. 3. ordi. y que el juez declare que bienes quedaron conforme alas prouanças para que conforme a ellos los contadores procedan y hagan su particion entre todos los hijos de el primero y segundo matrimonio vt colligitur. in. l. cū fideicommissum in fi. ff. de cen. fess. y si por la dicha informacion y prouança parecieren los bienes q̄ quedaron al tiempo que fallecio la primera muger o por confesicn o concordia de las partes o en otra qualquiera manera de aquello sacaran los contadores la dote y capital de la primera muger y luego el del marido y lo restante se partira en dos partes y iguales, y se dara la una a los hijos de la primera muger como bienes multiplicados y la otra a los hijos de el primero y segundo matrimonio como a herederos de su padre y se hara en todo la particion segun y como diximos in secunda parte huius tractatus de partitione inter vi

rum & vxorem habentes liberos ex primo matrimonio. Pero sino pareciese auer traydo dote ni otros bienes parafernales al matrimonio la muger primera ni menos el marido auer traydo capital alguno estonces todos los bienes que pareciesen por inuentario o por prouanças q̄ quedaron al tiempo q̄ fallecio la primera muger se partiran igualmente entre los herederos de la primera muger y entre todos los hijos y herederos del marido de el primero y segundo matrimonio como bienes multiplicados durante el primero matrimonio por que no prouandose dote ni capital alguno de la muger ni del marido en dubda se presume ser todos bienes multiplicados y mejorados durante el matrimonio y se han de partir por medio como dicho es conforme a la ley de el f. llo. 203. que ansi lo dispone.

¶ Pero pongamos que por las dichas prouanças ni por inuentario ni scripturas ni por confesicn ni concordia puede constar ni parecer que bienes quedaron al tiempo que murio la primera muger, e tal caso de qualesquier bienes que el marido tenga y le pertenezcan de su capital o de las ganancias del segundo matrimonio pagaran sus herederos a los herederos de la primera muger la dote y arras y otros bienes q̄ pareciere auer traydo al matrimonio y lo sacaran los contadores del capital y bienes que le pertenece al marido y lo re

Juan V A E S T.

y lo restante que quedare por bienes del marido se partira entre todos sus hijos ansi del primero como del segundo matrimonio, Pero de los demas bienes que los hijos de la primera muger pretenden que quedaron al tiempo q̄ fallecio su madre, y que los consumio su padre no llevaran parte alguna pues no lo prouaron ni menos herederos de la madre del capital y bienes del padre, sino lo prouaron y en tal caso entraran todos a partir y igualmente los hijos del primero y segundo matrimonio, en los bienes y Herencia del padre, y los hijos del segundo matrimonio, llevaran mas la parte que les perteneciere de la dote y arras y bienes hereditarios y parafernales y mitad de multiplicado que pertenecieren a su madre, y de esta manera se hara la particion entre los hijos del primero y segundo matrimonio, teniendo atencion que primero y ante todas cosas de los bienes que quedaron al tiempo que murio el padre, se saque la dote de la muger segunda, y mitad de multiplicado en el segundo matrimonio, y de lo que quedare al marido de su capital y mitad de multiplicado pagara la dote y capital de la primera muger como deuda que el debia al tiempo que se caso con la segunda muger, vt in. l. 4. titu. 2. lib. 3. for. y no se ha de sacar ni pagar de los bienes del inuentario que quedaron quando fallecio el padre porque seria pagar las deudas del marido hechas en el

primero matrimonio con los bienes multiplicados en el segundo matrimonio en que la muger segunda tiene la mitad de sus ganancias, y multiplicado en el segundo matrimonio, vt supradiximus in secunda parte huius tractatus ad quod multum est aduertendum, quia in his multos viros graues & iuris peritos errare vidi volentes deducere primum dotem arras & bona capitalia vxoris primi matrimonij de bonis quæ remanserunt tempore mortis mariti cum in his inueniantur simul & bona vxoris secundæ & meliorata in secundo matrimonio, quod fieri non debet. in iudicio diuisionis nisi tractetur de prælatione dotis primæ vxoris ad secundam quando bona mariti non sufficerent ad solutionem vtriusq; dotis, tunc enim permitteretur satilla cere primo hæredibus vxoris primæ, secundum formam datam per legem assiduis. C. qui potio in pignor. habe. cum sua materia, non autem in diuisione bonorum quando bona mariti ad hæc omnia sufficiunt rationibus supradictis. Ad vnum tamen est aduertendum in proposito quaestione. q̄ aunque los hijos del primero matrimonio probassen q̄ durante el primero matrimonio, su padre y madre coprarõ alguna heredad casa o uirra q̄ no por

esto les bastaría para que les diese la mitad del ualor de ella por bienes multiplicados durante el matrimonio de su madre lo uno porque bien pudo el padre boluerla a vender despues durante el matrimonio mismo primero, y ansí se ha de presumir pues no parece que la poseya quando el murio, ni quando murio la muger primera, y lo segundo porque aunque constara que la dexoy quedo entre los bienes del marido quando murio la primera muger o quando murio despues el marido no es probança concluyente para que por esto se entienda ser bienes mejorados durante el primer o matrimonio por q̄ bien pudo auerse comprado durante el primero matrimonio aquella Heredad con los dineros de la dote de la muger primera o bienes hereditarios y de su capital de el o de ella, y no sería multiplicado pues falta el capital del uno de ellos con que se compro porque no se entiende auer bienes mejorados en la compañía ni ganancias algunas hasta ser sacados los caudales que metieron en la compañía los compañeros, y ser primero pagadas todas las deudas que se an hecho durante el tiempo de la compañía, o matrimonio; vt in. l. Mutius. ff. pro. Socio. & sic debent iudices & arbitri ad diuidendum dati ante omnia hæc habere præoculis, vt non iudicent pro bonis melioratis durante matrimonio, ea quæ maritus & vxor comparauerunt vel acquirerunt, quousq; capitalia

utriusque sint salua & deducta de bonis communibus quia uere non dicuntur lucra nec esse possunt nisi his omnibus deductis sicut prædiximus.

QV A E S T. XIII.

De como quarto dicitur de aña consuetudine in dubiabili quæstione, quæ tangitur in superioribus non tamen soluimus diximus enim quod si pater qui secundo duxit vxorem dedit dotem filix suæ primi matrimonij de bonis maternis ipsius filix, illam dotem censetur dedisse de bonis proprijs maternis ipsius filix non de bonis patris, & ideo prædictam dotem tenetur conferre filijs primi matrimonij & non alijs filijs secundi matrimonij, nunc uideamus an illud sit vsq; quæq; verum & quomodo procedat. Respondeo, que si el padre doto a alguna hija teniendo ella bienes maternos, o en otra qualquiera manera si el padre la doto declarando de que bienes daba la dote diciendo q̄ la da de los bienes de la hija q̄ tenía en su poder como legitimo administrador, o q̄ le daña tanta cantidad de los bienes de la hija y tanta de sus propios bienes del padre aquello se guardará

dará, y ansí será obligada la hija a traer a particion aquella dote hasta la cantidad que le dio el padre de los propios bienes de la hija con los hermanos del primero matrimonio y lo demas que le dio el padre de sus propios bienes lo trayra a collacion y particion con todos los hermanos del primero y segundo matrimonio que uinieren a heredar a su padre, pues fue dote profecticia que salto y procedio de los bienes de su padre. hæc distinctio colligitur ex. l. fi. C. de dotis promiss. vbi not. dd. & in. l. Nensenius. ff. de nego. gest. & in. l. 8. tit. 11. par. 4. Pero si el padre prometio la dicha dote simpliciter no declarando que la daua y prometia de los bienes aduentitios de la hija en tal caso es la dubda si teniendo el padre bienes aduentitios de la propria hija que los ouiese heredado de su madre si se entendera que la doto de sus propios bienes que tenia en administracion o de los bienes del padre. in qua quæstione Barto. in. l. Nensenius. ff. de nego. gest. tenet qd̄⁴⁷ censetur dotem dedisse filix, de bonis ipsius filix, quæ administrabat & non de suis, quia intelligitur dotem dedisse administratorio nomine. Idem tenet ibi Ange. de peru. in. d. l. Nensenius. ff. de nego. gest. & idem Bar. in. l. cum. post. mortem. §. i. ff. de adm. tuto. sed communiter hæc opinio Bartuli reprobatur, immo quod si pater simpliciter dedit filiam non declarando de

cuius bonis dotem promissit cetur dotare filiam de proprijs bonis ipsius patris etiam si filia habeat bona materna vel alia aduentitia quorum est ipse legitimus administrator si pater habebat sufficienter unde possit illam dotare quia officium paternum est dotare filiam & hoc probat expresse ille textus in dicta. l. fi. C. de dotis promiss. si bene inspiciatur. & ita tenet contra Bar. Ioannes de imola in. l. i. ff. solu. matri. in. 2. col. Roma. penul. col. nu. 16. & Alex. 4. col. nu. 17. & Iaf. in. 6. n. 14. Socinus quarta col. nu. 10. Ripa. 17. col. nu. 9. Paul. de castro. in. l. fi. ff. de petit. here. fulgo. in. l. nensenius. ff. de nego. gest. Ange. de Arecio. in. §. fuerat institu. de actionibus col. 3. n. 19. idem tenet Anto. Gom. qui dicit hæc esse comunem opinionem in. l. 53. de Toro. nu. 22. & Greg. in. l. 8. tit. 11. par. 4. qd̄ tñ limitandū esse existimo, saluo si el padre simpliciter prometio se de ledar en dote a la hija alguna Heredad que fuesse suya de la hija que la ouiese recibido en dote con su madre de su. Et a sin aprecio por quæces de la propria hija & ipsa res promissa in dotem declarat de cuius bonis sit, nec ultra eam pater aliquid promissit & soluendo aut tradendo id qd̄ promissit liberatur ab illa obligatione. de lo qual se sigue q̄ esta hija q̄ recibio en dote esta Heredad

que fue de su madre y le fue dada en dote sin afrecio a su padre, que no se era obligada a traer a collacion y particion con los hijos del segundo matrimonio porque no fueren bienes paternos ni el padre tenia parte en ella, ni la hija recibio cosa alguna de los bienes de su padre, qua etiam ratione defendi potest quod in hoc casu non censeatur pater de suo dotē dedisse vel promississe cum rem propriam filiae in dotem dedit, quia eam non tenetur conferre veniens ad hereditatem patris cum alijs fratribus quam conferre teneretur si de bonis patris processisset: quod etiam fundatur ex ratione posita in capitu. infra proximo.

Secundo limitatur dicta conclusio, si el padre prometio simpliciter alguna cantidad de dote a su hija la qual de mas de la dote de la madre auia heredado de ella algunos bienes multiplicados durante el primero matrimonio de su madre porque estonces si la hija tenia tantos bienes multiplicados heredados de su madre que lleguen hasta la cantidad que el padre le prometio en dote, o hasta donde llegaren pro rata, no sera el padre obligado a pagar la dicha dote de sus propios bienes sino de la hija aun que la ouiesse prometido simpliciter sin declarar de que bienes la prometia, quod sumitur ex l. 53. Tauri qua disponit quod pater promittente dotem pro filia, si sint aliqua lucra facta du-

rante matrimonio de his censeatur dos promissa, & si vxor nihil promississet: quia obligatio est communis cum habeant lucra facta constante matrimonio qua obligatio manet & idē seruari debet etiam soluto matrimonio, & matre defuncta, hoc tenet expresse Dominus Couarrubi. variarum resoluti. lib. 3. capitu. 19. nume. versicu. ex quo infertur, vbi dicit hoc ita esse receptum communiter in practica quod quando pater habet bona qua sita durante matrimonio qua pertineant ad filiam ex eis censeatur dos constituta simpliciter non de bonis patris.

Item se ha de limitar lo arriba dicho on quanto diximos que la hija ha de traer a collacion y particion la dote que le dio su padre porque en algunos casos no sera obligada la hija a traer a particion la dote que ouiesse recibido, el uno es si la ouiesse el marido perdido sin culpa de la muger que estonces no sera obligada la hija a traer la dote a collacion y particion, vt habetur in authent. quod locum. C. de colla. El segundo caso seria si el padre se la ouiesse mandado en su testamento por via de mandado prelegado, quia relicta in testamento non conferuntur, vt in l. a patre. C. de collat. & l. ex parte. §. 1. ff. fami. her. vbi hētur quod ex voluntate praesumpta patris cessat dotis collatio, ergo

for

fortius quando adest voluntas expressa partis. Tertius casus notabilis & menti tenendus est vbi filia non tenetur conferre dotem. Si un padre tuuiesse un hijo y una hija, a la qual ouiesse dado alguna cantidad en dote en su vida, y despues por su testamento o codicillo ouiesse diuidido todos los bienes q̄ tenia y hecho particion de ellos entre sus hijos, y ouiesse dado al hijo mucho mas q̄ a la hija, no dexado cosa alguna por partir de sus bienes y herēcia, y despues pidiesse el hijo que la hermana truxesse a collacion y particion la dote que auia recibido, en tal caso no sera obligada la hermana a traer a particion la dote que auia recibido, ex presumpta voluntate, patris qui ideo tā in aequaliter bona diuisit, quod filiam primo dotasset, hic est casus notabilis & singularis. in l. ex parte. §. in testato. ff. fami. her. & licet Accursio videatur dura decisio illius textus, ita vt dixerit quod decisio illa procederet quando pater in codicillis hoc expresse disposuit filia non teneatur praedictam dotē conferre, hoc tamen vere est diuinatio & contra expressam dispositionem illius textus, qui fundatur in presumpta voluntate patris defuncti qua resultauit ex magna in aequalitate diuisionis omnium bonorum ab eo facta, & quia heredes eos non instituit quia omne patrimoniu inter eos diuisit, qua

si nolet amplius inter filios eius d hereditate nec diuisione eius tractare vel contendere, & ita intelligit eam Alberi. reprobata opinione glosae, ex his igitur arbitri ad diuidendum dati facile scire poterunt quando, & quomodo, & quibus fratribus & pro qua parte dos a patre data conferenda sit.

Est tamen aduertendum quod praedicta decisio legis ex parte. §. in testato. ff. fami. her. procedit non solum quando pater omnia bona diuisit inter filium & filiam qua prius dotauerat: sed etiam quando aliqua bona reliquit in diuisa si ea conlequatur bona qua a patre diuisa sunt exempli gratia, El padre doto a su hija, y despues en su vida partio y diuidio todos los bienes que tenia entre la hija y el hijo, y dio muchos mas bienes al hijo que a la hija en esta manera, que dio las casas y mueble y heredad y ganados lanar y cabrio y juros y censos al hijo que eran en mucha cantidad, y a la hija le dio ciertas vacas o yeguas que tenia en poca cantidad, y no dexo otra cosa in diuisa y por partir porque no la tenia excepto ciertos bezeros o potros de leche que andauan con las madres, en tal caso aunque el hermano pida que la hermana trayga a collacion y particion la dote q̄ recibio por q̄ su padre no diuidio todos los bienes q̄ tenia, per q̄ quedarō todos los dichos potros o bezeros por partir, no sera oydo sobre

ello, porque aquellos bezerros o potros siguen las madres, que son los bienes que estavan partidos por el padre y se entiendo tacitamente que el padre los dio a la hija con las lacaso yeguas q le dio y a su o en la particion que hizo de sus bienes. textus est notabilis iuncta glo. in verbo datas ex quo summitur praedicta conclusio in. l. quæ pater la primera in ff. fami. herci. ex qua infert ibi Bal. notabiliter quod si pater legauit filie bacam intelligitur etiam legasse vitulum qui eam sequitur, quod est valde notandum quia confert ad multa.

¶ Sed quia in praecedentibus quaestionibus tractauimus de aliquibus dubijs quæ occurrere solent, quando pater habens filios ex primo matrimonio tranfuit ad secundas nuptias, nunc aliqua videamus de matre quæ habes filios ex primo matrimonio, migravit ad secundum.

Q V A E S T. XV.

In hoc casu queritur, si la muger que tenia hijos del primero matrimonio passo al segundo, la qual auia recibido en arras el diezmo de los bienes de su primero marido, o auia recibido muchas joyas que su marido le dio estando desposado, que le puede dar hasta la octava parte de lo que recibio con ella en dote (vt supra diximus) in prima

52

parte huius tractatus; o el marido le mando en su testamento el quinto de sus bienes, despues al tiempo q esta muger muere mando a su marido segundo el quinto de sus bienes, que llevara el marido segundo por razon de este quinto; y de que bienes lo sacara los contadores? Respondeo, que lo sacaran y llevara este quinto el marido segundo de todos los bienes que se hallaren que la muger tenia por suyos quando murio, pero no llevara de las arras que le dio su primero marido ni del quinto de sus bienes que le mando en su testamento ni de las joyas que le dio estando desposados, ni de otros que le quier bienes que el primero marido le ouiesse dado titulo lucratiuo, ni de la herencia que ouiesse auido de alguno de los hijos del primero matrimonio, que ouiesse muerto abintestato, porque de todos estos bienes no puede disponer la muger en la propiedad dellos, porque es obligada a reseruar la a los hijos del primero matrimonio vt in. l. femina. & in authen. ex testamento. C. de secund. nup. & l. 2. 6. ritu. 13. par. 5. tradit late Anto. Gom in. l. 16. Tauri. quod erit maximi effectus nam de solis bonis suis quæ habet in proprietate mulier transiens ad secunda vota potest disponere & legare quintum marito secundo vel tertiū bonorum suorum vni ex filijs primi vel secundi matrimonij meliorando eum in tertio, nam de istis lucris hoc facere non potest quia æqualiter diuidi

uidi debet inter filios primi matrimonij. vt in authen. lucrum hoc. C. de secund. nup. de bonis autem quaeritis vel melioratis durante primo matrimonio bene potest ista mulier quæ ad secunda vota migravit disponere libere sicut de cæteris bonis suis & poterit legare marito secundo quintam partem eorum: & meliorare filium quem velit tã ex primo quam ex secundo matrimonio in tertio quia illa medietatem lucrorum habet ex industria sua vel ex dispositione legali. vt in. l. fin. C. de secund. nupti. & expressius in. l. 14. Tauri quæ hoc disponit.

Q V A E S T. XVI.
Vide morquechus de diuisione bonor. lib. 4. c. 3. lex. 1. 2.

Decimo sexto dubitatur si el padre o madre ouiesse en vida partido y diuidido todos sus bienes entre sus hijos sin dexar cosa alguna indivisa dando a uno mas q a otros, como no exceda de sus legitimas ni agrauie a ninguno dellos en mas del tercio y quinto de sus bienes, si podra despues reuocar esta particion que hizo en vida entre sus hijos & quidem videtur dicendum quod non possit reuocare praedictam diuisionem, cum facta fuerit per contractum inter viuos cum traditione bonorum. vt in. l. 17. de Toro & ita in ex-

vide morquechus de diuisione bonor. lib. 4. c. 3. lex. 1. 2.

53

presso tenuit Antonius Gom. in eadē. l. 17. de Toro, sed putarem veriore esse contrariam sententiam. Sino que el padre la podra reuocar quando quisiese, aunque aya entregado la possession de los bienes a sus hijos, porque este no es contrato inter viuos, ni por tal se a de juzgar sino ultima voluntad y disposicion que quiso preuenir el padre en diuidir su herencia a sus hijos en lo qual no a lugar la disposicion de la ley 17. de Toro. & ita probat textus notabilis cui congrue responderi non potest in. l. si filia. §. si pater. ff. fami. her. cuius verba sunt si pater inter filios sine scriptura bona diuisit & onera æris alieni pro modo possessionum distribuit non videri simplicem donationem sed potius fecisse supreni iudicij diuisionem Papi- nianus ait. & ita teneo quod pater possit quando cunq; voluerit praedictam diuisionem reuocare.

Q V A E S T. XVII.

Decimo septimo queritur. Si la particion se vino a hazer desde a quatro o cinco años o mas que murio el padre el qual en su testamento mando a su muger segunda el quinto de sus bienes, y el tercio a uno de sus hijos del

54

primero o segundo matrimonio como se partiran los frutos que la muger y hijos del segundo matrimonio ouierē cogido de las Heredades del marido defuncto, y parece q̄ todos estos dichos frutos de los dichos años que estuuo por hazer la particion sacada la costa que se a hecho en labrar las Heredades y cogir los frutos se cargaran y haran cuerpo de bienes de ellos o de su valor juntamente con los otros bienes y herencia del defuncto y se partira entre todos los Herederos, & ita communiter faciunt arbitri ad diuidendum dati in quo maximus error & grauamen si bene hoc inspiciatur deprehenditur, nam ex hoc maius legatum factum uxori quintæ partis efficiatur, item eadem ratione efficiatur maius prælegatum tertij factum filio testatoris, & minor legitima & hereditas filiorum, porque la Herencia del defuncto solamente es y se entiende de los bienes que tenia y quedauō al tiempo de su muerte, y no los frutos que despues rentarō los bienes hereditarios, porque estos ni lo que despues se acrecienta la Herencia ni lo que se disminuye por algū caso despues de la muerte del testador no disminuye ni acrecienta la Herencia, nec est in cōsideratione hereditatis quia hæc omnia pertinent ad heredes non autem ad legatarium partis bonorum, vt in l. cum quæritur. C. de inoff. testam. & in l. in quantitate. &

l. in lege falcid. placuit vbi not. DD ff. ad l. falcid. I de estos bienes q̄ quedauō al tiempo que murio el testador, se a de dar el quinto q̄ le fue mandado a la muger, y el tercio al hijo q̄ le mado su padre, y no de los frutos que despues a rentado la Hacienda, porque estos son de los herederos, que son todos los hijos por yguales partes, a los quales se les kara agrauio y fraudencia ziendose cuerpo de bienes y herencia de los dichos frutos que despues rentaron los dichos bienes. ideo in hoc multum est aduertendum, quia in multis partitionibus multos errores & grauamina facta vidi. I para evitar este agrauio se deue hazer desta manera, que primero se haga cuerpo de bienes de todos los bienes que dexo el defuncto al tiempo de su muerte, y despues sacadas primero las deudas se saque el quinto y despues el tercio, despues se haga cuerpo de bienes de por si de los dichos frutos, sacado de ellos la costa que la muger y hijos hizieron en labrar las Heredades y cogellos, y lo demas se junte con toda la otra Herencia del defuncto, sacado el quinto y tercio como dicho es para que lo ayan entre todos los Herederos del defuncto, y desta manera se kara justamente y sin agrauio de ninguna de las partes la dicha particion quanto a los dichos frutos, excepto los frutos del año que murio el testador, maduros o verdes en el puto que estauan se apreciarian de por si con las Heredades lo que mas valen, y aque

aquella sera herencia del defuncto, vt prædiximus in secunda parte huius tractatus & in exemplo cuiusdam partitionis quod in fine huius operis inferemus vbi clarius & oportunius apparebit

55 ¶ Pero parece que esta particion de frutos en la manera dicha no esta bien hecha porque al hijo mejorado en el tercio no se le da ni lleva parte de estos frutos que se cogieron despues de la dicha herencia en los años que estuuo sin hazerse la particion como diximos arriba, porque solamente se le saco el tercio de los bienes y herencia que dexo su padre al tiempo de la muerte y no de estos frutos, y parece que podria agrauarse de ello si su padre le mejoró en el tercio de todos sus bienes y herencia y pues estos frutos pertenecen a los herederos parece que se auia de dar parte de ellos al tercio en que esta mejorado este hijo pues es heredero en el tercio mas de su legitima. Respo deo qd̄ multū sūt inspicienda verba quibus vltus sit testator in hoc prælegato, porque si el testador dixo que mandaua el quinto de sus bienes a su muger, y el tercio a su hijo en tal caso procede lo que arriba esta dicho y no llevara el ni la muger parte de estos frutos que se cogieron despues de los bienes y herencia del testador porque no los pueden llevar por razon de ser herencia del defuncto por q̄ no lo es como esta dicho ni por frutos del tercio y quinto por q̄ no se le deue frutos ex legato partis bonorum vt diximus in superioribus per tex.

notabilem in l. si quis bonorum ff. de lega. 1. Pero si el testador dixese que mandaua el quinto de sus bienes a su muger y hiziese otros legados y mandaspias y graciosas y despues dixese: (vt solet fieri frequenter) en el remanente de mis bienes dexo por mis uniuersales herederos a mis hijos los quales los ayan y hereden por yguales partes excepto el tercio q̄ quiero que lleue demas o por mejora Fulano mi hijo, y si es necesario lo mejoro en el por la mejor via y forma q̄ aya lugar de derecho & cet. en tal caso este hijo mejorado es instituydo en el tercio llevara la parte de los dichos frutos que pertenecen al tercio y despues llevara la parte que le perteneciere como a vno de los otros sus hermanos y herederos. Ratio differentiæ hæc est quod in primo casu iste filius melioratus habuit tertium iure prælegati & ad legatarios non pertinet augmentum hæreditatis vel diminutio sed ad hæredes. vt in l. in ratione legis falcid. mortis, & l. in quantitate. ff. ad legem falcid. in secundo vero casu cum iure institutionis filius habeat illud tertium plus quam cæteri fratres simul instituti & fructus postea collecti ex hæreditate defuncti pertineant ad hæredes, merito habebit partem fructuum respectu tertij & aliam partem vt hæres in reliquo cum alijs fratribus, id circum multum inspicienda sunt verba testatoris quia vno modo prolata

T E R T I A P A R S

lata faciunt vnum effectum & sensum alio vero modo faciunt alium. vt ait iurifconsultus in simili in. l. vnum ex familia. §. sed & si fundum. ff. de lega. 2. & in. l. Plautius. ff. de auro & Argento lega. traddit late Barto. in. l. centurio. in. 4. col. num. 20. cum sequenti. ff. de vulga. & pupi. vbi late distinguit quando quis possit capere vt hæres directo, & quando possit capere vt legatarius & fidei commissarius iure obliquo, quæ omnia faciunt verba a testatore prolata ex quibus colligitur eius voluntas vt ibi late per eum est videre.

Q V A E S T. XVIII.

56



DECIMO octauo queritur. si vno de los hermanos y coherederos de su padre o madre hizo algunos gastos en defender la herencia de alguno que la pedia y pretendia ser heredero en toda ella y no el hijo del testador que la poseya porque forte era hijo natural del padre de estos hijos instituydos que la poseen ex testamento o ab intestato, y pretendia ser legitimo diciendo que su padre auia contraydo matrimonio de presente con su madre, y que el segundo matrimonio que despues contraxo con la madre de estos poseedores no era matrimonio ni va

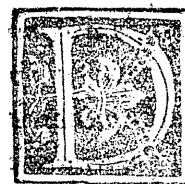
lio por esta causa, o porque eran parientes de otro del quarto grado, o por otras causas de tal manera que este hijo legitimo del testador que poseya toda la Herencia por que el otro hermano estaba absente en partes muy remotas y se tenia por muerto, gasta o mucho en el pleyto defendiendo la dicha Herencia despues vino el hermano absente y quiere y pide su mitad de la Herencia de su padre, y no quiere pagar la mitad de las costas que el hermano hizo en defender toda la Herencia, diciendo que el las auia de hazer de necesidad para defender su parte y por esto no es obligado a pagar parte de ellas pues no las hizo por su mandado, nec tanquam negociorum gestor, quia propter suam partem causam habuit gerendi, & ideo negociorum gestorum ei actio non competit, vt in. l. hæredes eius. §. non tantum. ff. fami. her. Queritur quid iuris sit in hac specie. Respondeo, que el hermano que hizo los dichos gastos solamente tiene derecho para cobrar del otro hermano absente las costas y gastos que hizo en defender la Herencia, si algunos gastos hizo por defendella toda mas de los que hiziera y pudiera hazer por defender su parte. quod multis modis accidere potuit, exempli gratia, si pago mas salario al Abogado procurador o solicitador por defender toda la Herencia que pagara por defender sola su parte por que el Abogado puede llevar de salario la veinte

Q V A E S T. XIX. & XX. 142

na parte de lo que monta el pleyto, y el procurador o solicitador llevara tambien mas derechos y salarios por ser la causa de mas qualidad y cantidad, lo qual no le costara tanto al poseedor si solamente defendiera su parte de la dicha herencia y esta demasia y gasto que hizo el poseedor en defender toda la herencia podra pedir y cobrar del hermano absente que viene a cobrar su parte de la dicha Herencia y no la mitad de los dichos gastos, vt est text. expressus. & notabilis in. l. ex parte. in princ. ff. fami. herc. qui notandissimus est in sua decisione huius quaestionis.

Q V A E S T. XIX.

58

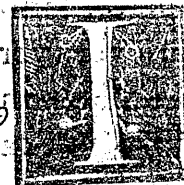


DECIMO nono queritur, quid ex contrario, si este hermano presente no defendio la dicha Herencia porque no la poseya sino que la pidio toda por suya a otro que la tenia y defendia iniustamente pretendiendo que era suya, aliquibus iustis rationibus vel iniustis, tandem este hermano del absente la pidio toda por suya porque se tenia por muerto el hermano absente, o vino otro hermano que estava captiuo venido este hermano captiuo absente pide de la mitad de la Herencia como vno de dos herederos de su padre el hermano que la posee, y la auia sacado por suya no se la quiere dar porque dice que la victoria que el tuuo no le aproueche al hermano y coheredero que

estaua absente porque el litigo solo y la pidio toda la herencia para si en su nombre y la sentencia se le adiuudica el solo y no al otro hermano, que no litigo, videamus nunc quis eorum habeat potiora iura & ratione suæ prætensionis. Respondeo, que este heredero presente que tuuo la victoria y sentencia en su fauor de este pleyto sera obligado a comunicar con el coheredero la victoria del pleyto y cederle su derecho por mitad para que el aya y cobre la mitad de la dicha herencia. quod tamen intelligo refectis expensis pro parte secundum distinctionem dictæ legis. ex parte quia eadem est ratio, o darle facultad y dexarle a este hermano que vino despues que pida su parte a los poseedores y deudores hereditarios sin que le contradiga ni impida la victoria, y cosa juzgada que tiene en su fauor. casus est notabilis in. l. si hæres vnus. ff. fami. her. qui ita distinguit & decidit hæc quaestionem.

Q V A E S T. XX.

59



UTEM queritur. Si vno de los coherederos hizo algunos gastos, o expensas en reparos o mejoramientos utiles y necesarios de las cosas hereditarias communes si los arbitros contadores y juezes de la particion podran condemnar a los coherederos a que se les paguen pro rata cada vno lo que le cupiere o descontarlos

rarlos de su parte. Respondeo, que si, y no solamente lo que gastó pero todos los intereses justos de aquel dinero que gastó si los coherederos estuviéron en mora y le dilataron la paga, vt in. l. his consequenter. §. i. in fi. ff. fami. herc. cuius verba sunt sumptuum quos vnus ex hæredibus bona fide fecerit vsuras quoque consequi potest acohærede ex die moræ secundum rescriptum imperatorum Seueri & Antonini, quod est beno- tandum, nam cum mora contra hatur non solum per interpella- tionem iudicialem sed etiam ex tra iudicialem vt not. glo. quam communiter sequuntur ibi. d. d. in. l. vinum. ff. licetumpeta. faci- llime poterunt isti arbitri ad di- uidendum dati rationem horú sumptuum & interesse eorum habere, si inuenerint quod iste hæres qui sumptus prædictos fe- cit testato vel alias interpellaue- rit cohæredes suos vt sibi solue- rent quod ipse impenderit in re communi, nec obstat si dixerint quod ille textus in dicto. §. sum- ptus loquitur de vsuris vt ex ver- bis eius patet quod hodie non potest procedere cum deiure ca- nonico sint prohibita, nam il- lud cessat & non habet locum quando vsuræ debentur & ve- niunt ratione interesse, vt tenet glof. quam communiter sequuntur ibi. DD. in. l. curabit. C. de a-

ctio. emp. idem tenent commu- niter. DD. Canonistæ in capit. peruenit & in capit. conque- stus de vsuris, ideo decisio illius textus in dicta. l. his consequen- tur. §. i. in versicu. sumptuum est multum notanda & menti te- nenda & seruanda cum casus oc- currerit, nam simile statutum est in Sotio eadem ratione, vt in. l. si fratres. §. idem respondit. ff. pro sotio quæ in eadem æqui- tate & ratione fundatur.

Q V A E S T. XXI.

Vigesimo primo quæ- ritur, Si el padre ven- dio, o arrendo a uno de sus hijos una casa o vna o Heredad en mucho menos de lo que valia si los otros hijos tendran algun remedio para pedir esto q mas valia al Hermano, que lo recibio, si el padre le auia mejorado a el o a otro en el tercio y quinto de sus bienes por q si no ouiese mejorado a ninguno de sus hijos, es cosa llana y sin duda que se lo pudo el padre dar al hijo que vendio o arrendo en menos de lo que valia, si aquella demasia no excedio del tercio y quinto, pues se lo pudo donar expresamente, a fortiori por titulo oneroso & videtur quod talis venditio, vel locatio valeat etiam si exce- dat tertium & quintum bono- rum patris illud quod plus vale- bat quam vedita vel locata fuit etiam

etiam si pater alium filium me- liorauerit in tertio & quinto ná titulo oneroso potest pater om- nia bona alienare nec filius con- tra alienata titulo oneroso po- test contrauenire, nec habet ali- quod remedium de iure ad re- uocandum res alienatas hoc ti- tulo vt tenet glof. in. l. prima. C. de inoffitio. donatio. quam se- quitur ibi, C. ius Bal. & paul. & cæteri scribentes.

¶ Sed hoc non obstante se deue- tener lo contrario, si el exceso de lo q mas valia la cosa que el padre ven- dio, o arrendo al hijo de lo que recibio por ella fuese mucho porque esta de de- recho se llama y es donacion velada en aquello que mas vale la cosa aun que suene titulo de venta o arrendam- mento vt tradidit late Bar. quem cæteri sequuntur in. l. ambicio- sa. ff. de decre. ab ordi. faci. i. col. nu. i. C. ius & Paul. in dicta lege. i. C. de inoffi. dona. & in. l. i. C. si quid in frau. pa. Hostiæ. in. c. Rai- nuncius de testament. Pero esto se entienda y limita si el hijo o hijos en cu- yo perjuizio el padre, ouiese hecho e- sta donacion velada por titulo onero- so le pidiesen y se qrellasen dentro de cinco años despues de la muerte y acce- ptacion de la herencia del padre por q por este tiempo de cinco años se prescribe contra la qrella inofficiosa testamé- ti, & inofficiosa donationis vt in l. si. C. de inoffi. dona. & l. si quis filiú in fi. C. de inoffi. testa. qd iu- re nouo nó e in mutatu. ná licet

iuri agēdi ad supplementū non præscribatur nisi tēpore trigita annorū, qñ filio relinquatur mi- nus legitima sua. sed qñ graua- tur p donationē alij factā tūc ne- cesse est q de inofficiosa dona- tione queratur intra quinque- niū vt tenet. dd. in dicta lege fi. C. de inoffitio. donat. & hæc est communis opinio modernorū vt firmat Paul. de Cast. in. d. l. fi. C. de inoffitio. donatio.

Q V A E S T. XXII.



Vigesimo secundo quæro. si la madre muerto el padre dio a uno de sus hijos comu- nes en dote y casamiento, o en donacio propter nuptias una casa o uina. o otra rayz de los bienes comunes an- tes q hiziese particion con sus hijos si valdra esta donacion o assignacion de dote en perjuizio de los otros hijos o si podra pedir q se parta como los otros bienes comunes con mas los frutos que ha retado y rentare hasta q se parta, qua in re sic distinguēdū puto. o esta cosa q la madre dio a uno de sus hijos era propria de ella y de su ca- pital, y en este caso no ay duda sino q la pudo dar a uno de sus hijos, quia in re propria quilibet est mode- rator & arbiter vt in. l. in re man- data. C. madati cū concordā. o era propria del capital del marido, y tãbien es caso sin duda q la madre no la pudo dar enteramente al uno de los

60

61

63

62

los hijos siendo como era commun de todos los herederos del padre per regulam iuris id quod nostrum. est. ff. de regul. iur. pero si esta heredad era commun de marido y muger porque la ganaron y adquirieron durante el matrimonio en tal caso parece que valio la enagenacion que la madre hizo dandola enteramente a uno de sus hijos en dote y casamiento o donacion propter nuptias, para en cuenta de su legitima que le pertenece de su padre, argumento tex. in. l. Marcellus. §. res quæ. ff. ad Trebellia. & quæ ibi notant. dd. post glo. & Paul. in. l. fi. §. fi. C. cõ mu. deleg. vbi habetur quod hæres grauatus restituere alij hæreditatem potest vnam rem hæreditariam alienare quæ non faciat vltra quartam Trebellianicam sibi debitam, & eam imputabit in quartam. Si ergo hæres grauatus restituere hæreditatē potest vnam rem hæreditariam integram alienare quæ non faciat vltra quartam quæ sibi cõpetit ex Senatoconsulto Trebelliano multo magis poterit mulier alienare rem communem acquisitam constante matrimonio in qua habet plus quarta quia habet dimidiam eius iure societatis per leges huius Regni maxime quod non alienauit eā extraneo sed filio qui in ea habebat partem tanquam vnus hæres patris. & sic non poterūt

alij fratres prædictam rem vendicare pro partibus suis si mater habeat alia bona ex quibus possit pars eorum suppleri quod est notabile & menti tenendum, quia quotidie contingit, & est pulchra limitatio ad regulam iuris, id quod nostrum est, sine facto nostro, a nobis a uelli non potest quia in prædicto casu ceteri filij amittunt dominium rei suæ sine facto suo si mater habeat alia bona ex quibus possit suppleri quod eis debetur. Sed certe non caret scrupulo prædicta opinio. nam pro contraria parte facit tex. in. l. nemo ex socijs. ff. pro socio vbi habetur quod socius non potest alienare plus parte sua quam habet in re inuito socio. Si ergo socius non potest durante societate plus parte sua alienare multo minus poterit. vxor finita societate morte mariti plus parte sua alienare & ideo forte hæc pars verior est. & ad legem Marcellus. §. res quæ potest responderi quod ibi, permittitur hæredi alienare vnam rem quæ non faciat vltra quartam quia hæres erat Dominus totius hæreditatis ante restitutionem factam fideicommissario. in casu vero nostro mulier non habet dominium plus quā pro parte sua dimidia ideo non potest alienare totam rem sed partem solum quam habet

in

in ea. Sed quid dicendum de fructibus illius rei quā mater tradidit vni ex filijs. Respondeo, quod si eran del propio capital de la madre, o comun con sus hijos porque fue adquirida durante el matrimonio me nos derecho tienen los otros Herederos para pedir que se traigan a particion los fructos pues la madre pudo dalla a uno de sus hijos enteramente como arriba esta dicho temiendo bienes de que poder suplir sus partes a los otros. Pero si esta Heredad que dio enteramente al uno de los hijos era del padre y la heredaron todos los hijos por lo qual no la pudo enagenar la madre ni dalla toda enteramente al uno de los hijos, quanto a los fructos respecto del poseedor no sera obligado a traerlos a particion con los otros. Hermanos porque poseen con titulo y buena fe y haze los fructos suyos, vt i. §. si quis a non domino & quæ ibi notant. dd. post glo. insti. de rerum diuisione. pero es la duda si la madre que dio en dote, o donacion propter nuptias a uno de los hijos esta Heredad que era comun de todos ellos, porque la heredaron de su padre, sera obligada a pagar a los hijos o tomar en su parte el valor de los fructos que le rentado esta Heredad los quales perdieron los hijos por su hecho della que la dio en dote o donacion propter nuptias a uno de los hijos los quales no pueden cobrar los fructos del poseedor por que los hizo suyos por a qual titulo y buena fe que tubo en posesion. a quella cosa que le fue dada por la madre. Respondeo, que si la madre era tutrix, o curadora de los hijos tenebitur ex mala administra-

tionem a pagar a los otros hijos la parte de los fructos que les pertenecia de aquella cosa comun pues no pudo dar en dote ni propter nuptias, mas que la parte que le pertenecia a aquel hijo a quien la dio y no la parte de los otros, quia facto culpabili tutoris, vel curatricis amiserunt fructus rei suæ de quod tenentur oēs tutores, vel curatores, vt in. l. quicquid, & in. l. cum interdictæ. C. arbi. tut. & l. pupillorum. ff. de administra. tut. pero sino era tutrix, ni curadora de sus hijos en tal caso no seria obligada a pagar a los otros hijos estos fructos que perdieron, non magis quā si alienasset prædictam rem quilibet extraneus qui procul dubio de dictis fructibus non tenetur sed possessor rei tenetur de fructibus restituendis vel non restituendis secundum regulam iuris traditam in. d. §. si quis a non domino insti. de rerum diuisione & in. l. & ex diuerso. ff. de reuendic. vbi hoc distinguitur & deciditur. ¶ Conclusionē in prædicta, sic puto limitada, & intelligenda, que si los otros hijos y coherederos tubiesen otros bienes rayzes communes de los fructos de los quales se pudiese suplir el dano de los fructos que perdieron por auer dado la madre a quella heredad enteramente, que era comun al uno de ellos por que si no se la diera enteramente en pago de su legitima al hijo que se la dio en dote o donacion propter nuptias auia de llevar otros rayzes suyos de la otra rayz que se que do para los otros hermanos. en tal caso no redria los otros Hermanos recurso contra la madre para pedirle los fructos

T Etos

Etos que auia rentado aquella Heredada que dio al vno de los hijos, aunq̄ fueje tutriz o curadora dellos pues cessa el daño de los menores en quanto a los fructos que perdieron pues los cobran por otra parte, argumento legis si negocia & quæ ibi, notât. dd. ff. de neg. gest. & in. l. ex duobus eod. tit. & in. l. de illo. ff. pro socio.

Q V A E S T. XXIII.



66

VIGESSIMO tertio quæritur, si el padre, o madre mejoraron a vno de sus hijos en el tercio y remanente del quinto de sus bienes y despues edifico, o compro una capilla para su entierro y de su familia y doto en ella una capellania perpetua para que le dixessen ciertas missas en cada un año en lo qual gasto mucha suma de maravedis, assi en la dotacion de la Capellania como en edificar la capilla y ornamentos della o compralla; muerto el padre o madre los Hermanos dicen que todo esto sea de sacar del quinto en que el otro Hermano fue mejorado, el mejorado dice que no se an de sacar estos gastos del quinto, sino de todo el monton de la hacienda y que an de contribuir en ellos todos los Herederos. & videtur quod hæc omnia deduci debeant de quinta parte bonorū & melioratus in quinto imputare debeat in quinto hanc impensam quia videtur quædam præuentio facta in vita ad sepulturam, & sic videatur impensa fu-

neris & donatio seu legatū piū pro anima factum, quæ omnia de quinto deduci debent vt habetur in. l. 30. de Toro quæ hoc expresse disponit. Ex contrario videtur dicendum q̄ hæc omnia quæ in his impensa sunt agnoscere debeant omnes hæredes cum sit alienatio facta a patre in vita eius titulo oneroso, quo potest pater i vita sua omne patrimonium suum expendere & consumere inuitis filijs, etiam si nihil eis relinquerit pro legitima sua, vt tenet gl. Cinus, & paul. Bal. & Salice. & cæteri scribentes in. l. 1. super gl. magna prope finem. C. de inofficio. donatio. Respondeo, que quanto a los gastos que el padre hizo en cõprar o hazer de nuevo la capilla y ornamentos della, todo esto se ha de sacar del monton de la hacienda que dexo si se deuan o estan por pagar, y si esta gastado tanto menos queda de la hacienda y Herencia del difunto y no sera obligado el mejorado en el quinto a sacarlo de la dicha mejora racione supradicta videlicet quod pater possit titulo oneroso omnia bona sua alienare in vita, nec possunt filij contradicere, nec aliquem recursum habere pro legitima sua vt tenent prædicta gl. & DD. supra citati in. l. 1. C. de inofficio. donatio. vbi hoc notant. DD. & in. l. non vlq̄ ad eo. ff. si quis a pa. fuerit manu. & in. l. 1. §. si quis. ff. si quid in fraudem

pa

patro. nec tenetur pater emere rem fructiferam aut vtilem quæ augete possit suum patrimonium sed sufficit rem honorificam emisse vel suis expensis ædificasse, vt libere possit totum suum patrimonium in hoc consumere vel partem eius, in vitis vel cõtradicentibus filijs propter legitimam suam. sed solum poterunt contradicere & querellam proponere de his quæ pater alienauit titulo donationis vel lucratiuo, vt tenent omnes in. d. l. 1. C. de inofficio. donatio. alias se queretur quod pater non posset emere decurionatum vel alium officium publicum quod nullū commodum, sed potius onus aut parum utilitatis habet & qd̄ illud officium vel præcium eius exire debeat de quinto de quo potest disponere pro anima qd̄ esset absurdum, de quo nunquā quisquā dubitauit id circo prædictam conclusionem verissimam puto quod hæc impendia agnoscere debeant omnes hæredes, non solum filius melioratus in tertio & quinto bonorum, & ita respondi cõsultus in simili casu in ciuitate Granateni ab hæredibus del. Licencia. do Xaramillo super diuisionem bonorum eius quod iustum visum fuit aduocatis vtriusq̄ partis & sequuti sunt responsum meum. Nec ad rem pertinet

quod hæc videatur impensa funeris, & ideo de quinto sit deducenda nam solum dicitur impensa funeris quod moderate expenditur ad funus & corpus sepeliendum non ad extruccionem monumenti, vel capellæ sine quo funus fieri potest vt habetur in. l. 1. §. fin. ff. ad legem falcid. quæ notabilis est in proposito. Pero en lo que toca ala Capellania y missas perpetuas y dotacion de ellas, esto se sacara del quinto, quia est impensum pro anima & causa pia, quæ deduci debet de quinto, vt in. d. l. 30. Tauri etiam si testator contrarium disponat. nec obstat si dicatur quod pater emit aliquod prædium aut fundum vt ex eo dotaretur prædicta Capellania, & missæ dicerentur ex fructibus dicti prædij quæ quidem emptio negari nõ potest quin fuerit contractus onerosus, non donatio vel liberalitas ex lucratiua causa, & sic videtur quod non debeat hoc exire de quinto, sed de toto patrimonio, vel hæreditate defuncti, sicut paulo ante diximus in Capella empta vel ædificata ex pecunia patris, nam dissimilis est causa, & ratio in vno casu quam in alio. nam dotatio Capellanæ, fit vt ex redditibus prædij ad hoc comparati æle-mosinæ soluantur Capellanis pro missis dicendis annuatim in

T 2 di

dicta Capella, ne quotidie hæredes hoc soluere teneantur nec interest vt quotidie hæc soluantur ælemosinæ aut retributiones sacerdotibus, an simul omnes eis præstentur in fine cuiuslibet anni ex redditibus prædiorum ad hoc destinatorum. sed si quotidie hæc distributiones, aut ælemosinæ darentur sacerdotibus pro missis dicendis, nulli dubium quod exire deberent & deduci de quinto. Ergo idem erit de prædio empto ad hoc destinato vt ex fructibus & redditibus eius hoc onus impleatur quod procul dubio ad causam piam implendam perpetuo comparatum est non ad aliam rem familiarem id circo de quinto deduci debet, non autem cæteri fratres hæc impendia agnoscere tenentur rationibus supra dictis.

Q V A E S T. XXIII.

68



MIGESIMO quarto quæro. si el padre o madre hiziese su testamento, ante un escriuano, y cinco testigos e instituyo por sus herederos a sus hijos y diuidioles la hacienda en cierta forma y me joro al uno dellos en el tertio y quinto de sus bienes y acabado el testamento y todas las mandaspias y gra

*ciosas e institucion de herederos al tiempo que se auia de firmar y otorgar per diola habla y espino sin que lo pudiese acabar ni firmar, es agora la duda si ualdra el testamento, o la mejora en el contenida que el padre hizo a uno de sus hijos, & videntur quod tale testamentum nõ valeat, nec prælegatum seu melioratio facta vni ex filijs nec etiam valeat vt Codicillus vt est tex. expressus in. l. fideicommissa in princi. versicu. quoties. ff. delegat. 3. & in. l. si is qui. ff. de testa. & l. ex ea scriptura cod. ritu. & l. i. ff. de iure Codicill. *Mayormente estante oy la pregmatica del Reyno queda la forma como se han de hazer y otorgar las escripturas publicas ante los Escriuanos que requiere por forma, que se lean alas partes, y las firmen de sus nombres y que de otra manera no valan ni hagan fee, vt habetur in pragmatica delos Reyes Catholicos hecha en Alcalá año de. 1503. fol. 191. Por lo qual parece claramente anfi de iure communi como de iure Regio, que este testamento y mejora en el hecha no ualdran por testamento ni por codicillo.**

¶ Pero sin embargo de lo arriba dicho in proposita quæstione, se deue tener lo contrario, y que ualdra el dicho testamento por testamento nuncupatiuo hecho sine scriptis, o alomenos en quanto ala dicha mejora y particion de sus bienes que el padre

dre quiso que se hiziese entre sus hijos por yguales partes con que el hijo mejorado lleuase mas la dicha mejora, rationibus sequentibus (suposito quod quinque testes viderunt & audierunt quod pater instituit omnes filios suos æqualiter hæredes, excepta melioratione facta vni ex eis & viderunt & audierunt omnia in testamento contenta pronuntiata esse a testatore (legitimo numero testium interueniente:) attenta dispositione legis Regiæ quæ solum requirit presentiam quinque testium ad faciendum testamentum nuncupatiuum vt habetur in. l. i. ritu. delos testamentos. lib. 3. ordin. anti. & in. l. 3. Tauri quæ illam confirmat.

¶ Et ad maiorem declarationem huius articuli, est præmittendum quod si testator cepit facere testamentum in scriptis coram Tabellione & legitimo numero testium & non potuit perficere in scriptis, quia postquam pronunciauit hæredes suos obmutuit vel expirauit non videtur se ad vnã spetiem testandi se restringisse, sed voluisse quod testamentum suum valeret meliori modo quo possit cum ergo pronunciauerit coram quinque testibus voluntatem suam & institutionem hæredum, & prælegata si non constat quod voluit alios plures hæredes pronuncia

re, valebit testamentum tanquam nuncupatiuum sine scriptura licet scriptura non valeat hoc tenet expresse Cinus, Paul. & Alexan. in. l. hac consultissima. §. per nuncupationem. C. de testamen. quod etiam probatur & fundatur ex tex. in allegata. l. si is qui. ff. de testamen. qui est casus notabilis & bene probat dictam conclusionem si bene consideretur cuius verba sũt. si is qui testamentum faceret, hæredibus primis nuncupatis priusquam secundos exprimeret hæredes obmutuisset magis cepisse cum testamentum facere quam fecisse varus digestorum lib. 1. Seruium scripsit respõdit sic itaq; primos hæredes ex eo testamento non futuros. Labeo tamen hoc verum esse existimat si constaret voluisse plures eum qui testamentum fecisset hæredes pronuciare; ego nec seruium puto aliud sensisse. De la qual dicha decisien se collige y prouea que aunque el testador no ay a acabado de hazer su testamento si luego hasta institucion de herederos que es en lo que consiste la fuerza y ser del testamento sino constase que queria pronunciar otros herederos de mas de los primeros y por la enfermedad no pudo en tal caso uale el testamento hecho por el testador con todo lo en el contenido y los legados y mandas en el hechas: etiam si constaret alia

vide omnino usque ad finem istius, et sequens cabado de hazer su testamento si luego hasta institucion de herederos que es en lo que consiste la fuerza y ser del testamento sino constase que queria pronunciar otros herederos de mas de los primeros y por la enfermedad no pudo en tal caso uale el testamento hecho por el testador con todo lo en el contenido y los legados y mandas en el hechas: etiam si constaret alia

de diuisio. bonor. lib. 1. c. 3. ex. n. 7. lib. 1. morquecho

legata voluisse facere non ideo minus valebit testamentū factū quod est valde notandum, non enim ait tex. si constaret testatorē aliud disponere voluisse hoc est alia legata facere tunc nō valere testamentū, sed solum si cōstaret voluisse plus hæredes pronūtiare, tunc enī non valebit testamentū quia nescitur quot hæredes esse voluit testator hæreditatis suæ, & in specie istā cōclusionem q̄ testamentum valeat si testator cepit id facere & hæredes instituit corā legitimo numero testium si non constaret q̄ plures hæredes testatorē pronūtiare voluisset vltra. dd. ibi tenet Rod. Xua. in. l. quoniā in prioribus quaest. 4. fol. 89. & Ant. Go. in. l. 3. Tauri nu. 18. & n. 102. cum sequent. vbi dicunt valere testamentum etiam in casu dubij, quando non constaret q̄ testator voluit alios hæredes pronūtiare: non solum quando cōstaret noluisse alios hæredes pronūciare quod euidenter colligitur ex illo tex. in eo quod dicit, si constaret voluisse plures eū qui testamen fecisset hæredes pronūtiare. Ergo si non constaret in casu dubij, valet testamentum, *yan si se deue tener que aunque el testamento no vala quanto aprobar se por la escriptura porque no fue acabada con la solemnidad y forma q̄ se requeria conforme ala pregmatica*

destos Reynos. pero valdra por testamento nuncupatio q̄ no requiere scriptura sino solamente que el testador nombre por su boca los Herederos que instituye, coram legitimo numero testiū ex doctrina Alex. & aliorū quos supra citauimus.

¶ Pero pongamos q̄ no ubo en el dicho testamento empeçado, y no acavado como dicho es cinco testigos sino dos o tres con el escriuano, o se ubo cinco, o siete alomenos no vieron, ni entendieron mas q̄ los dos otros la mejora que el padre hizo al uno de sus hijos en tal caso no valdra el testamento, ni menos valdra por codicillo por q̄ se requiere oy en el codicillo la misma solemnidad de testigos que en el testamento abierto aunq̄ sea entre hijos como lo dispone la dicha ley tercera de toro, y no auiedo interuenido cinco testigos ni valio por testamento la dicha disposicion ni por codicillo, pero aunque no vala por testamento ni codicillo valdra con dos o tres testigos aq̄lla voluntad in genere declarada por el padre o madre en q̄ manera quiere que se partan sus bienes entre sus hijos que es aq̄lla q̄ aq̄l hijo mejorado lleue mas que los otros los bienes contenidos en la dicha mejora; hic est tex. notabilis que ad hoc notat ibi. dd. post glo. in. l. filij patris. C. fami. her. vbi hctur q̄ voluntas patris circa diuisionē bonorū suorum seruanda est etiam si tam circa testamentū q̄ circa codicillos iudiciū eius deficiat vbi glo. & dd. dicunt q̄ decisio illius legis pro

vorte folius. La que sigue, cedit ad certar de pua de la otra siguiente =

prætij mulier vel eius hæredes condemnandi sunt in hoc tempus referendam quo in dotem datus est, quæ quidem decisio dura esse videtur quod licet mulier restituatur contra permutationem quam fecit & nō teneatur reddere fundum quem recepit quia non habet facultatem rei restituendæ solum teneatur ad præcium quod valebat fundus eo tempore quo illum recepit. & non præcium quod nunc valet tempore quo petitur restitutio licet opera sua non sit facta melioratio aliqua in eo sed tempore: in quo videntur grauari fratres sed ita lex scripta est ideo multum est noranda & meti tenenda eius decisio.

Q V A E S T. XXVI



Igessimio sexto quaeritur de quaestione quæ nūc pendet in hoc Granatensi prætorio si el padre, o madre prometio en dote a su hija seis mil ducados en esta manera los dos mil ducados en un cortijo o heredamiento apriciado en dos mil ducados y tres mil ducados en un juro perpetuo de treynta mil maravedis de renta a razon de cient ducados por cada millar de renta lo demas en dineros y mueble apriciado por dos personas hasta henchir la dicha cantidad de

seis mil ducados. Parece que el cortijo o heredamiento valia mucho mas al tiempo que se hizo la capitulacion y promesa de dote dada la dote como se prometio muerto el padre o la madre que la dio, y suelto el matrimonio la hija que fue dotada quiere pedir al marido o a sus herederos el mas valor del cortijo que lleuo en dote, que lo reciba en el justo precio o le supla y pague lo que mas valia. el marido o sus herederos lo contradizen porque aunque en el aprecio del heredamiento fue engañada la muger o su padre o madre que le dieron apriciado en la dicha cantidad no fue tanto el engaño que llegue ala mitad del justo precio, y aunque llegara ala mitad no puede la muger pedir este agrauio porque no dio ella estos bienes en dote sino su madre y ella recibio el agrauio, ala qual, y a los otros sus hijos y herederos compete el derecho de pedir este engaño si alguno ubo en el aprecio del dicho heredamiento. quæritur quid iuris sit in proposita quaestione. Et primo videndum est si deceptio quæ contingit in aprecio prædicti fundi non excedat dimidiam iusti prætij, an prædicta mulier vel pater eius qui dotem dedit veleius hæredes agere possint ad rescindendum prædictum contractū vel ad supplementum iusti prætij. Secūdo an vxori vel parēti eius qui dotem dedit, cōpetat hæc actio. quoad primū videtur qd̄ si non vltra dimidiā iusti prætij

lesio contingat in æstimatione prædicti fundi non possit peti rescissio prædicti contractus vt in. l. 2. & quæ ibi notant doctores. C. de rescin. vendi. & in. l. 4. ti. 7. lib. 5. ordi. anti. sed veritas est in contrarium immo que aunq̄ la lesion no sea tan grande q̄ llegue ala mitad del justo precio sino en qualquier cantidad q̄ sea sea de deshazer el engaño ora el marido sea agraviado en el aprecio dela cosa dotal ora la muger o qualquier otra persona que dio la dote. vt habetur in. l. iure succursum. ff. de iur. dot. & in. l. 16. tit. 11. delas dotes par. 4. y ansi se concluye que la lesion que en esto ubo en aprecio del dicho heredamiento sea de deshazer a unq̄ no sea tan grande que llegue ala mitad del justo precio sino q̄ el engaño sea en mucha menos cantidad, quia hoc statutum est fauore dotis vt in dictis iuribus.

¶ Quanto alo sigundo digo q̄ aunq̄ sea verdad que el padre, o madre que dieron la dote pueden pedir que se deshaga la lesion que ubo en el aprecio del dicho heredamiento pero no lo pueden pedir la muger en cuyo fauor se dio esta dote porque ella no hizo el contrato, ni dio la dicha dote ni recibio agrauio alguno en ello porque al principio no fue dado ni prometido el dicho heredamiento en dote sino la dicha cantidad de seis mil ducados y en parte de pago dellos fue dado el dicho heredamiento en precio de dos mil ducados valiendo como valia mucho mas, y este agrauio solo lo recibio el padre o madre cuyo era el dicho here-

damiento que valiendo tres mil ducados, o dos mil y quinientos lo dio a preciado en dos mil ducados. Pero esto sea de entender y limitar saluo si no precedio primero promessa de dote en que le prometieron el padre o madre de dar en dote a su yerno este heredamiento y las otras cosas en dote por q̄ si precedio la dicha promessa de dote del dicho heredamiento sin aprecio y despues se aprecio y dio en los dichos dos mil ducados en tal caso podra pedir la lesion y agrauio que ubo en el aprecio, la hija y no el padre ni la madre por q̄ ella recibio el agrauio en el dicho aprecio y no su padre ni madre porque ya fue dotal el dicho heredamiento y el aprecio que hizo despues su padre o madre no le pudo perjudicar a ella por que ella no lo hizo ni consintio y aunq̄ lo consintiera podia pedir que se deshiziese el dicho engaño pues era suyo y para ella el dicho heredamiento q̄ se dio en dote, vt in. l. plerunq̄; & in. l. si ego. ff. de iur. dot. & in. l. Titio centum. §. Titio genero. ff. de condit. & demonstra.

¶ Delo qual se sigue que en el primero caso quando el padre o madre dieron el dicho heredamiento apreciado en menos delo q̄ ualia q̄ si la hija es su heredera juntamete cõ los otros sus hermanos podra pedir q̄ se deshaga el dicho engaño y lesion por la parte q̄ es heredera de su padre o madre juntamete cõ los otros sus Hermanos cada uno por la parte q̄ es heredero, vt in. l. p hæreditarijs. C. de hæreditar. actio. & in. l. cū a matre. C. de rei vendi. cum concordant.

¶ Esta oja citamalaqui Pero
de estar despues de claris

dit si voluntas patris declarata sit corā duobus, aut tribus testibus sine aliqua solēnitate iuris ciuilis. ¶ Nec obstat si dicatur q̄ hoc est correctū per. d. l. 3. Tauri quæ disponit qd̄ inter liberos & in codicillis requiritur eadē solēnitas quæ in testamento nuncupatiuo data per legē ordinamētū. nā illud verū est quoad testamēta & codicillos non quoad alia voluntatē patris circa diuisio nē bonorū. nā illa non corrigitur per dictā legē Tauri cū illa euidenter loquatur quantū ad solēnitatem testiū, tā circa testamenta quā codicillos. prædicta vero vero lex filij patris. C. fami. her. aperte loquitur quod sit seruanda voluntas patris in hoc etia si testamētū vel codicilli eius deficiant ideo decisio illius legis seruanda erit cū nō reperiat correctā iure cōi vel Regio.

Q V Æ S T. XXV.



73 **M**IGÉssimo quinto quero. si el padre o madre muriese y dexase quatro hijos, o mas: tres Hermanos varones y una hembra antes q̄ partiessen la Herencia de su padre o madre quiendo se casar la Hermana q̄ era menor de ueynete y cinco años dieronle los Hermanos en lugar dela quarta parte de Herencia que tenia comun con ellos una Heredad o fundo enteramente en lugar de

su quarta parte pro in diuiso que tenia en la Herencia de su padre, o madre y ella les dio y cedio el derecho, que tenia ala quarta parte de toda la dicha Herencia y ella dio en dote a su marido aquella heredad o fundo que le dieron sus hermanos en lugar dela quarta parte q̄ tenia en la dicha herencia. passados muchos años q̄ se casó este hermano de otro de la edad de los ueynete y nueue años que tenia para pedir restitucion parecio que la quarta parte que le pertenecia dela dicha herencia valia mucho mas que la heredad q̄ que le dieron sus hermanos por la quarta parte dela dicha herencia por lo qual pide restitucion contra el dicho contrato o permutaciō q̄ hizo con sus hermanos dela quarta parte de herencia por la dicha heredad los hermanos dicen que en caso que aya lugar la dicha restitucion que la hermana les a de boluer la dicha heredad que le dieron por la quarta parte dela herencia. El marido no quiere boluerla ala muger ni a sus hermanos porque vale agora mas delo que valia quando se le dio, y porque aunque la quarta parte dela Herencia vala mas que la heredad forte es en dineros, o mueble que no le renta tanto como la heredad y por eso no quiere boluerla porque son suyos los fructos dela cosa dotal conforme a derecho. es agora la duda si el marido sera obligado a tomar la quarta parte dela dicha herencia y dexar la heredad que recibio en dote o si la muger sera obligada a boluerla quiendo gozar del beneficio dela restitucion para que se le

74 entregue su quarta parte de herencia, o bastara boluerla estimacion dela heredad pues no es en su mano restitulla por auerla dado en dote a su marido y en caso que cumpla con boluer la estimacion dela Heredad que recebio si sera el precio q yo uale o quando la recebio, & videtur q maritus non teneatur reddere fundum vxori constante matrimonio vt eo restituto possit obtinere restitutionem. vt in. l. si constante ff. solu. matri. & in. l. vbi adhuc. C. de iur. dot. & in. l. sicut ab initio. C. de actio. & obligat. si ergo maritus non tenetur reddere fundum dotalem vxori, ergo nec ipsa poterit restitui aduersus predictum contractum permutationis factum cum fratribus. nam quando minor restituitur aduersus contractum maior etiam restitui debet vt consequatur rem suam quam dedit minori, alias autem non auditur minor restitutionem petens rei suae nisi quod recepit restituat vt in. l. quod si nolit. §. restitutio vbi notant. DD. post gl. ff. de minor. & in. l. patri pro filio. §. si pecuniam eod. titu. Pero sin embargo desto en este caso se debe tener lo contrario y que a esta muger se a de otorgar la restitucion que pide contra sus hermanos y coherederos probada la lesion que recebio en dexar y permutar la quarta parte dela herencia por aquella heredad o fundo que recebio aunque no le buelua por que lo

tiene enagenado en el marido que se lo dio en dote el qual no es obligado a boluello sino quiere mientras dura el matrimonio y solamente sera obligada a boluer el precio que valia aquella heredad que recebio en trueco por la quarta parte dela dicha herencia al tiempo que lo recebio, tex. est notabilis & menti tenendus in. l. Titia cum esset minor. ff. de iure dot. qui declarat totum titulum. ff. de mino. nam licet minor teneatur reddere rem quam emit carius quam valeret si petat restitutionem contra emptio nem vt habeat rem suam, vel precium quod dedit pro ea vt in dict. l. quod si nolit. §. restitutio & in. l. patri. §. i. de minor. illud verum est si rem quam emit possideat. Sed si eam non possidet, quia eam alienauit sufficit quod restituat praecium eius quod valebat tempore quo eam accepit & in hoc ultimo est ille tex. valde notandus quod si forte res quam emit hodie cum petitur restitutio valet multo plus quam valebat tempore quo eam accepit quia tempore creuit valor eius, non tenetur restituere illud, sed solum precium quod valebat tempore quo eam habuit quod probat ille tex in. d. l. Titia. cum esset minor. ff. de iure dot. in fine cuius verba sunt. Modestinus respondit nihil proponi cur marito dos auferenda sit sed in meram estimationem

*Esta ad certar puerta ante pra
dela que esta ante de ella*

80 Pero en un caso no podrian pedir el dicho engaño y lesion los otros hermanos dela muger que lleuo la dicha dote ni ella como herederos de su padre o madre si el padre o la madre que dieron el dicho heredamiento apreciada en dos mil ducados valiendo como valia tres mil ducados supieron el valor del dicho heredamiento y aunque entendieron que valia mas lo dieron en el dicho precio de dos mil ducados para efecto que se hiziese el casamiento porque el marido no se casara con la dicha dote sino se le diera el dicho heredamiento apreciada en los dichos dos mil ducados y no en mas y assi lo puso por condicion y capitulacion al tiempo que se contrato el dicho casamiento vt patet in predicta especie nostri casus quia in tali casu non habet locum remedium legis secundae. C. de rescin. vendi. quando quis scieter vendit rem suam minori precio sciens quod plus valebat non potest agere ad rescindendam venditionem vt notat. dd. communiter post gl. osam in dicta. §. secunda. C. de rescin. ven. y ansi no podran pedir este engaño el padre o madre ni sus herederos, quia tali casu non competit eis remedium legis secundae. C. de rescin. ven. pero en este caso podran pedir los hermanos desta muger que fue dotada contra el marido y no ella si aql mas valor del dicho heredamiento de lo que fue apreciado excediese la legitima dela hija por que no puede ser mejorada tacita ni expressamente por via de casamiento en el tercio ni en el quinto de los

bienes de su padre o madre conforme ala prematica y capi. de cortes de madrid del año de treinta y quatro por que fue ninguna ipso iure la dicha promission o dacion de dote en lo que fue mas que la legitima y este derecho lo pueden pedir los otros hermanos, y herederos como bienes de su padre o madre, vt in. l. si donacione & ibi not. glo. & dd. C. de colla. & in. l. i. C. de inoffi. dona. y la hija no lo podra pedir por que es dote inoffitiosa en todo aquello que exceda dela legitima conforme ala dicha prematica.

81 Pero si la hija fue instituyda por heredera de su padre o madre juntamente con los otros sus hermaos en tal caso auiendo aceptado la Herencia podra pedir al marido juntamente con los otros sus hermanos la parte que le cabe como a un Heredero dela dicha dote ni offitiosa en lo que excede de la legitima como bienes y herencia de su padre como sino se obiera dado ni prometido porque no valio la dicha promission y dacion de dote en quanto fue mejora de tercio o quin to tacita, o expresamente, & hoc ius repetendi dotem inofficiosam pertinet ad heredes proportionibus hereditarijs vt in. l. heres i omne ius ff. de acqui. heres & in. l. pro hereditarijs. C. de heredita. actio. cum concordant.

82 Pero si el padre o madre confirma se en su testamento la dicha promission, o dacion de dote inoffitiosa que hizo a su hija al tiempo que la caso o le mandase y legase toda la dicha dote que la ouiesse enteramente suelto el matrimonio no auiendo hecho antes

mejora de tercio y quinto irreuocable a otro en tal caso la hija sola podra pedir y llevar la dicha dote in officio la y no los otros hijos y herederos, porque la dicha pragmática de Madrid que prohibe que la hija no pueda ser mejorada tacita ni expresamente en el tercio ni quinto de los bienes de su padre, o madre habla quando se le diese por via de dote o casamiento. Pero en el testamento bien puede el padre mandar y dar a su hija parte del tercio o quinto de sus bienes no lo teniendo dado a otro por contrato irreuocable, y así se entiende communiter la dicha pragmática de Madrid & hoc expresse colligitur ex ea in quantum dicit. y mandamos que ninguno pueda dar ni prometer por via de dote ni casamiento de hija tercio ni quinto. *Uet. nam licet prædicta dotis promissio & constitutio nõ valuerit a principio in quantum excedit legitimam filiarum, conualescit tamen propter legatum ei factum in testamento. vt in l. legata inutiliter. ff. de lega. 1. & l. si quis a filio in principio. & l. seruo alieno. §. penul. eo. tit. & in l. si pure. & l. si sic. ff. de lega. 3.*

83 ¶ Sed duhitari potest in casu præmissio quando el marido recibio en dote mas que monta la legitima de la hija de la manera que diximos recibiendo en dote el heredamiento a preciado en dos mill ducados que valia tres mil, o dos mil y quinientos scietter quo casu videtur donatum

quod plus valebat si esta demasia que valia mas el heredamiento de lo que fue apreciado cupiese en el quinto de los bienes del padre o madre que lo dio si lo podra retener el marido vt quilibet extraneus cui potest pater donare quintum bonorum suorum quia in hoc non tangitur legitima filiorum. sed potest pater de quinto libere disponere de quo poterat disponere pro anima sua. vt in l. 9. tit. 5. lib. 3. fori & in l. 9. Tauri. Respondeo que se le podra pedir al marido esta demasia que valia mas este heredamiento de lo que fue apreciado aunque cupiese en el quinto de los bienes del padre o madre que lo dieron en dote y no lo podra retener por el quinto de que podia el padre o madre disponer libremente y dallo a qualquier extraño porque a qui lo recebio por via de dote y casamiento que es titulo reprobado per legem, por el qual, no puede recibir el marido mas que la legitima de la mujer, y todo lo de mas que recibio, es ipso iure nullo vt in dicta pragmática de Madrid del año. de. 34. cap. 101. & in hoc filia est deterioris conditionis quam extraneus qui hoc poterat retinere titulo donationis vsq; ad quintum filia vero, vel maritus eius non potest retinere si titulo dotis sibi datum. (quod est valde notandum.) ¶ Ad vnum tamen est aduertendum quod in casu præmissio licet fratres agere possint contra maritum sororis suae que recibio la heredad a pre

84

preciada en menos de lo que valia del padre o madre de su mujer sabiendo que valia mas quo casu diximus esse donatione dotis causa factam & non valere si excedit legitimam filiarum, que en este caso no podran los hermanos pedir a la hermana la tal demasia aunque sea suelto el matrimonio sino al marido o a sus herederos porque la mujer no lleuo cosa alguna de esta demasia sino los herederos del marido porque este heredamiento fue apreciado en dos mil ducados aunque valia tres mil y se hizo proprio del marido, como si le comprara y solos los dos mil ducados fue obligado a boluer a la mujer y estos son de su dote en lugar del dicho heredamiento, y no la heredad o fundo que le fue prometida en dote en dos mil ducados, vt in l. plerumq; ff. de iure dot. cum concordant.

Q V A E S T. XXVII.

85



igesimo septimo queritur in casu proposito. si el padre o madre que dio este heredamiento en dote a la

hija en menos de lo que valia tenia mejorado por contrato irreuocable a uno de sus hijos en el tercio y quinto de sus bienes o le mejoró, despues si podran pedir todos esta demasia que valia mas este heredamiento al marido que la recibio, o solo el mejorado. Respondeo que si la mejora fue hecha an

tes que el padre o madre diese la dote a la hermana como esta dicho sine dubio podra pedir solo el mejorado esta demasia que valia mas esta heredad de los dos mil ducados en que fue apreciada si la mejora fue hecha por contrato irreuocable conforme a la ley. 17. de Toro porq; no pudo despues hazer donacion del quinto a otro, vt in dicta lege. 17. de Toro & in l. 26. de Toro salvo si esta demasia que valia mas este heredamiento no cupiese en el quinto porque en tal caso por lo que excediese del quinto podrian pedir los otros hijos porq; en aquello fue inoffitiosa, y se les quito de su legitima, vt in l. 29. de Toro & in l. 9. titu. de las mandas lib. 3. fori. Pero si esta mejora de tercio y quinto se hizo despues de la dote a uno de los otros hijos es la dubda si podran pedir esta demasia de lo que valia mas la dicha heredad que los dos mil ducados en que fue apreciada todos los otros hermanos y herederos del padre o madre que la dio o solo el hijo mejorado, & videtur quod nemo eorum petere possit vt in l. 25. Tauri & l. 9. tit. 6. lib. 3. rec. qua cauetur vt de dotibus & donationibus propter nuptias alius filijs factis etiam si prædicti filij conferant vel eas trahant ad partitionem non possit deduci melioratio tertij & quinti & sic non possit deduci de ista dote data filiarum, sed illa loquitur de dotibus vel donationibus propter nuptias validis nam cum recesserint prædicta bona alienata a patrimonio patris

patris

patris non potest pater de eis disponere nec de eis alijs melioratione facere, etiam si cas trahant ad collationem hæc enim fuit ratio dubitandi, & decidendi illius legis. 25. de Toro, vt ibi notant omnes scribentes sed in casu nostro non valuit dotis constitutio ipso iure in portione qua pater meliorauit filiam (vt in dicta pragmatica de Madrid & sic cum remaneat melioratio prædicta in bonis patris tanquam

87 si nulla melioratio facta fuisset *noy quechus. l. ca. 1. de* aura el mejorado su parte en esta porcion que el padre dio y mejoro ala hija por via de casamiento pues no ualio la mejora hecha ala hija y de necesidad ha de llevar el mejorado en el tercio y quinto (aunque la mejora se hiziese despues de dada la dote) su mejora de todos los bienes y derechos y acciones que el padre tenia. y assi ha de llevar su parte de mejora y herencia en este derecho, que el padre y sus herederos tenian de repetir y cobrar los bienes desta mejora. que hizo ala hija y todos los herederos llevaran su parte pro rata, pues no ualio ipso iure, & venit diuidendum inter hæredes tanquam patrimoniũ patris vt in. l. si donatione & quæ ibi notant. dd. post glos. in simili quæ l. C. de collatio. sed hic est aduertendum, que si la mejora de

88 tercio y quinto se hizo a otro hijo despues que el padre o madre dotaron a su hija como esta dicho no podra el hijo mejorado pedir ala hermana la

parte que lleuo en dote mas que su legitima si esta dote que lleuo no excediese de la parte que le podia caber a esta hija como a uno de los hijos y herederos de su padre, o madre sino hizieran la dicha mejora de tercio, exẽpli gratia, pongamos que el padre, o madre tenian quatro hijos. varones y hembras y quatro mill ducados de patrimonio, caso que una hija y diole mil ducados en casamiento en este caso parece que si el padre no hiziera mejora de tercio y quinto a ninguno de sus hijos, o muriera ab intestato, q̄ esta hija podia llevar de su legitima estos mill ducados que recebio en dote pues le quedan a los otros sus hermanos cada mill ducados como ella recebio en dote pues no lleuo en ellos mejora alguna de tercio ni de quinto. Sed re vera si hoc bene consideretur filia dotata tenebitur redere filijs & hæredibus patris, partem dotis quam recepit plusquam legitimam suam, quatenus tangit quintum bonorum patris, non autem quatenus tangit quintũ & tertium, sed solum quintũ: alioquin sequeretur quod si filia contenta dote quam recepit abstinisset se ab hæreditate paterna, quod cæteri fratres tenerentur de legitima sua, quam receperunt ex bonis patris, non maiorẽ quã filia dotata facere impensam funeris & soluere legata, si pater fecisset testamentum & in eo aliqua legata quæ omnia non excederent quintã partem

tem bonorum quod esset absurdum & cæteri filij grauarẽtur in legitima sua.

¶ Et vt hoc melius percipiatur præmittendum est quod legitima filiorũ potest dupliciter considerari vno modo legitima larga, alio vero legitima minuta, larga legitima est omne patrimonium patris aut matris excepta quinta parte bonorum, de qua potest libere testari, vel disponere pro anima sua vel inter extraneos & hæc legitima est in parte voluntaria. nam pater potest si velit ex reliquo patrimonio suo quod est legitima filiorum excepto quinto meliorare vnum quem voluerit ex filijs in tertio bonorum. Minuta autem legitima & necessaria est omne patrimonium patris quod reliquit tempore mortis excepto quinto & tertio de quibus potest disponere inter extraneos de quinto, de tertio vero inter filios vel descendentes. nam postquam pater disposuit de tertio & quinto de reliquo quod est legitima minuta & necessaria omnium filiorum, non potest pater aut parens ultra disponere: quia est legitima necessaria omnium filiorum diminuta in quantum pater potuit eam diminuerẽ hæc distinctio & definitio summitur ex. l. 9. titu. 3. lib. 3. fori. & ex. l. 29. Tauri. Hoc præ-

missio ad quæstionem propositam sic respondeo, que si el padre que doto de sus bienes en mil ducados a su hija tenia quatro mil ducados de patrimonio al tiempo que la doto y al tiempo de su muerte y despues mejoro a un hijo en el quinto de sus bienes a en el tercio y quinto que todo aquello que lleuo la hija en dote demas de su legitima larga que son trecientas mil maravedis, lo que le pudo caber de su legitima entre quatro hijos de un quento y dozientas mil maravedis, que quedan de un quento y quinientas mil sacadas trezentas mil del quinto que ha de auer el hijo mejorado en el quinto, lo a de boluer al hijo mejorado aunque la hija renuncie la herencia de su padre que son setenta y cinco mil maravedis. Lo que lleuo de mas por que no le pertenecian mas de trezentas mil de su legitima larga si el padre no hiziera mejora de tercio a ninguno de sus hijos y lo mismo boluiera a todos los otros hermanos si ninguno fue mejorado en el quinto. Porq̄ no se puede dudar sino que todo aquello que lleuo demas de trezentas mil maravedis, que era su legitima larga es mejora del quinto, y aunque conforme ala ley. 29. de Toro no se podia dezir la dote inofficiosa quando cabe en la legitima y tercio y quinto ni se puede sacar la mejora de tercio y quinto de las dotes aunque las hijas las traygan a collacion y particion, vt in. l. 25. de Toro. Pero por la nueva practica de las cortes de Madrid hecha año de. 1534. se corrige en esto la ley de

Toro en quanto dispone que la hija no pueda ser mejorada por causa de dote tacita ni expresamente en el tercio, ni quinto de los bienes de su padre, o madre y da por ninguno todo lo que en contrario se hiziere y así no se puede negar in specie supra polita que la hija que recibió los dichos mil ducados en dote sea mejorada tacitamente en aquello que lleuo de mas de su legitima que son los dichos setenta y cinco mil maravedis, que lleuo del quinto porque aunque el padre no hiziera mejora de tercio lleua esta hija toda su legitima enteramente de todos los bienes del padre excepto el quinto en las trecientas mil que le quedan de los mil ducados sacados los setenta y cinco mil maravedis, como dicho es que a de boluer al mejorado en el quinto o a todos los Hermanos si ninguno fue mejorado.

89 Y no obsta lo dispuesto por la ley 24. de Toro que dispone que no se puede sacar la mejora de tercio y quinto de las dotes, o donaciones propter nuptias que se traen a collación por los otros hijos porque la dicha ley habla como diximos arriba y della misma se collige y de la ley 29 en caso que la dicha dote o donación fuese válida, pero si fue nulla al principio como la anula la premissa del año de treynta y quatro no est dubium quod redere debeat filia illud in quo fuit tacite meliorata cum retinere non potuit quod plus sibi datum est nomine dotis quam legitima sua vt apparet ex dictis legibus. Pero si el padre mejorase en

tercio y quinto a uno de sus hijos de spues que dio los mil ducados de dote a la hija de tal manera que del dicho quinto y medio que dexó de Herencia a sus hijos sacado el tercio y quinto no le quedase a esta hija mas que dozientas mil maravedis de la legitima corta que son las ochocientas mil que quedan por legitima de quatro hijos y cabe a cada uno dozientas mil en tal caso no sería obligada esta hija a boluer a sus Hermanos, lo que mas se le dio en dote de las dichas dozientas mil sino solas las setenta y cinco mil que diximos arriba aunque lleua mas de lo que le viene de su legitima corta como dicho es, porque la dicha premissa del año de treinta y quatro no dice que la hija no pueda lleuar en dote mas que su legitima sino que no pueda ser mejorada en tercio ni quinto y no es mejora lleuar todo lo que le puede pertenecer y caber en su legitima, no mejorando el padre en el tercio a ninguno de sus hijos porque esto bien lo puede hazer el padre y obligarse a ello, y vale la obligación y promesa de no mejorar, vt habetur in l. 22. de Toro & tenebitur pater aut mater hoc facere idcirco si sine pacto & promissione de non meliorando id fecerit pater non impidietur filia recipere & habere legitimam suam integram & partem sibi competentem ex omnibus bonis patris excepto quinto. nam in arbitrio patris fuit non facere, meliorationem tertij alicui filiorum, & propter hoc non intelligi

telligitur filia meliorata in aliquo quod prohibet prædicta lex. non autem prohibet habere filiam legitimam plenam quæ sibi competit, si pater noluerit vt facultate sibi data a lege, vt possit meliorare vnum ex filiis, si velit in tertio bonorum. Nec obstat si quis dixerit quod licet filia non prohibeatur per dictam pragmaticam de Madrid habere legitimam plenam quæ sibi competit ex bonis patris non facta, ab eo melioratione tertij, sed in casu quo pater meliorauit (post dotem datam filia) aliquem ex filiis in tertio & quinto bonorum, vt præsuponitur in casu præmissis: videtur quod a filia dotata sit auferendum illud quod plus habet quam legitimam deducto tertio, & quinto in quo postea meliorauit filium. Casi aya de boluer todo lo que mas lleuo en los mil ducados que recibí en dote de mas de las dozientas mil maravedis, que le caben de su legitima sacado el tercio, y quinto en que mejoré el padre a uno de sus Hijos pues sacado tercio y quinto de los dichos quatro mil ducados no les quedan a los quatro Hijos mas de ochocientas mil maravedis, que cabe dellos a la Hija y a cada uno de los otros Hermanos, a dozientas mil. Respondeo, que si el padre no mejoró ni dispuso mas

de en el quinto de sus bienes es cosa llana que a la Hija dotada en los mil ducados le cupo de su legitima de un quinto y dozientas mil que quedan de Herencia del padre sacado el quinto trezentas mil maravedis, y dellos no a de boluer nada por que no tiene mejoría alguna mas que su legitima y solamente boluera las setenta y cinco mil maravedis de los mil ducados que recibí, al mejorado en el quinto, vt supradiximus. Pero si el padre mejoró de mas del quinto a un Hijo en el tercio parece que no le queda a la Hija dotada ni puede lleuar de legitima mas de dozientas mil maravedis, de las ochocientas que quedan por legitima de todos quatro Hijos sacado el quinto y tercio de que pudo disponer el padre a los quales se responde que se procede y obrera lugar si el padre obró a primero mejorado al Hijo en el tercio, o tercio y quinto de sus bienes por contrato irrevocable y despues dotara a la hija en mil ducados por que entonces no pudo lleuar de quatro mil ducados, que tenia de hacienda su padre mas que dozientas mil maravedis, y todo lo de mas es mejora que no la pudo hazer el padre a la Hija ni a otro alguno auendola hecho primero a otro de sus Hijos por contrato irrevocable. Pero si doto primero a la Hija en los dichos mil ducados de los quales fue capaz de las trezentas mil de su legitima quando la caso no auendo hecho mejora a ninguno de sus Hijos no pudo despues mejorar en el tercio a

otro de sus hijos alomenos en la parte del tercio que auia dado ala Hija que fueron cien mil maravedis, mas delas dozientas mil que le cabian de su legitima, si valiera la mejora de tercio que despues hizo porque bien pudo el padre dalle en dote ala Hija su legitima entera (sin sacar della mejora de tercio y en esto no es esto ser mejorada pues no lleva mas en las trezientas mil delo que le cabe de su legitima no auiedo entonces hecho mejora de tercio. y la hija puede escoger uno de dos tiempos dela muerte del padre, o quando se le dio la dote para que no sea inoficiosa vt habetur in l. 29. de Toro, y valiendo la dote al principio y no siendo inoficiosa hasta en la cantidad delas dichas trezientas mil maravedis, no se puede sacar despues la mejora del tercio delas dotes que se traen a colacion y particion, vt in regula iuris factum legitime & in d. l. 29. de Toro aunque se puedan sacar dela dicha dote de mil ducados las setenta y cinco mil maravedis, delo que tomo y lleuo del quinto vt supradiximus, porque aquello es mejora y lleva mas que le puede caber en su legitima y esta mejora esta prohibida por la dicha prematica y fue ninguna al principio, pero lo que lleuo del tercio en las trezientas mil maravedis, no es mejora del tercio sino dexarle el padre su legitima entera ala hija sin mejorar en el tercio a ninguno que lo pudo hazer, & sic debent intelligi prædictæ leges rationi-

bus superdictis quod est bene notandum in practica in diuisionibus bonorū faciendis quia quotidie contingit.

¶ Sed quid si pater postquam dotauit filiā acquirit alia bona puta quinquaginta milia & de eis tantum disposuit in legatis & impensa funeris de trecentis autem quæ faciēbant quintum cum dotauit filiam vt supra diximus noluit disponere sed ea reliquit tribus filijs masculis hæredibus suis vel ea prælegauit eis ita vt computatis prælegatis cum legitima cuiusquā. quæ fuerant trecenta milia vnusquisquē eorum habet ex bonis patris tantum quantum filia dotata an tenebitur filia redde re illa septuaginta quinque milia quæ habuit pluiquā trecenta quæ faciēbant legitimam suam vt patet in sequenti exemplo. el padre o madre que tenia quatro mil ducados de patrimonio que hazen un quento y quinientas mil maravedis teniendo quatro hijos dio en dote a una hija mil ducados despues adquirio mas bienes que uale lo que dexo otros cinquenta mil maravedis mas: que jurandolos con lo que dio en dote tiene un quento y quinientas y cinquenta mil, murio ab intestato y gastaronse en el entierro &, impensa funeris los cinquenta mil maravedis y no mas o hizo testamento y en los legados, y gastos del entierro mando que se ga-

stasen

stasen los dichos cinquenta mil, y no se gastaron mas de manera que les quedo a los otros tres hijos todas las trezientas mil que montaua el quinto delos quatro mil ducados que tenia el padre quando doto ala Hija y asiles cabe a cada uno delos tres hijos, cada mil ducados que son los tres mil ducados, que le quedaron al padre sacados los mil ducados que dio en dote ala hija porq̄ no se saco dellos el quinto, ni gastos del entierro, sino delos cinquenta mil que adquirio mas el padre despues que doto la hija como dicho es. Respondeo, que la hija que lleuo en dote los mil ducados aunque lleuo setenta y cinco mil maravedis mas de su legitima que eran trezientas mil maravedis, no sera obligada a boluer a los Hermanos los dichos setenta y cinco mil maravedis, porque aunque los lleuo demas de su legitima no los lleva de mejora pues cada uno de sus hermanos lleuaron tanto como ella delos bienes de su padre pues el no quiso disponer del quinto de sus bienes ni mejorar a ninguno sino que todos heredasen y partiesen sus bienes y igualmente. nam prædicta pragmatica de Madrid non prohibet habere filiam ex bonis patris nomine dotis plusquam legitimam suam sed quod non possit meliorari in tertio, nec in quinto vt supradiximus & ex verbis & merito apparet: sed in casu præmissis non est meliorata filia in tertio, nec in aliquo, nec in aliqua parte bonorum patris cum

cæteri filij tantundem habeant sicut ipsa in dote quam recepit & parens pares omnes filios fecerit in hæreditate sua noluit quæ uti facultate legis quæ disponere de tertio & quinto ei permittit in quo laudandus est potiusquam vituperandus ne dictis meliorationibus factis inuidia oriatur inter fratres vt ait tex. i. l. i. l. l. d. C. de collatio. vbi notat. dd. dispositio ergo prædictæ legis de Madrid habebit locum quia filia meliorata est tacite vel expresse in tertio vel in quinto vel aliqua parte eorum nomine dotis. ita quod ipsa aliquid plus ferat ex bonis patris vel parentum quam cæteri fratres non quando æqualiter parens bona sua diuisit inter filios quod verum puto cum aliqua lege hoc non inueniatur prohibitum.

¶ Sed quid ex contrario. Si el padre o madre que dieron en dote ala hija mil ducados delos quatro mil que tenia de hacienda para quatro hijos si despues de dotada esta hija viniese a gastar y consumir los tres mil ducados que le quedauan, o la mayor parte de ellos de tal manera que los otros hijos no les quedo su legitima. Porq̄ solamente les quedo cada cinquenta mil maravedis o menos delos bienes de su padre o madre quando murio si sera la Hija obligada de les suplir a cada uno de su legitima de la dote que lleuo pues parece claramente que fue mejorada taci-

V2 ta

ta o expresamente en lo que lleuamos que su legitima: tunc de se consideracion a los bienes que dexo su padre o madre al tiempo de la muerte o al tiempo que le dio la dote pues en el tiempo y en el otro lleuamos que su legitima, y se halla ser mejorada en la dicha de mas a mas que los otros hijos. Respondeo que en este caso la Hija sera obligada a boluer a los hermanos herederos de su padre lo que tiene recebido mas que su legitima que son setenta y cinco mil maravedis, porque en estos se entienda que fue tacitamente mejorada porque solamente cupieron en su legitima al tiempo que se le dio la dote trezientas mil maravedis, sacando de un quinto y quinientas mil que tenia de patrimonio el padre al tiempo que dio la dote trezientas mil que monto el quinto, y de un quinto y dozientas mil que quedaron por legitima de todos los hijos le cupo de legitima a la hija trezientas mil maravedis, y lo de mas fue mejorada tacita hecha por via de dote y casamiento de que no fue capaz la hija lege resistere (vt supradiximus.) Pero las trezientas mil que le cupieron de legitima de los mil ducados que recebio en dote no sera obligada a boluer ni parte alguna de ellas a sus Hermanos porque a aquellas le cabian en su legitima al tiempo que recebio la dote aunque al tiempo de la muerte no tenga tantos bienes el padre ni dexasse bienes algunos porque la dote tiene este privilegio que la hija dotada en vida de su padre o madre puede elegir uno de dos tiempos para que no se le pueda pedir la dote por inofficio-

sa o el tiempo que le fue dada o el tiempo que murio su padre o madre y en qualquiera de estos tiempos que cupiese la dote en su legitima respecto de los bienes que tenian su padre o madre basta para no ser dote inofficiosa vt habetur in l. 29. de Toro qd procedit etiam si ceteris filijs nihil penitus reliquerit; pater pro legitima sua quod datur videtur cum ad legitimam filiorum inspicere debeat quatenus bonorum quae reliquit pater tempore mortis. Sed ita lex scripta est & seruari debet vt in l. prospexit in prin. ff. qui & a quibus: & sic filia in isto casu est melioris conditionis quam filius masculus. cum in donatione propter nuptias facta masculino inspicatur valor bonorum quae pater reliquit tempore mortis non tempore donationis factae: in alio vero casu filius masculus est melioris conditionis quam filia vt est in melioratione tertij, & quinti cuius est capax filius masculus & valet a principio talis donatio vel melioratio propter nuptias, vel alio quocumque titulo ei facta nec reuocari potest si interueniat solennitas & forma data per legem. 17. & l. 26. de Toro quae non valeret in filia si dotis nomine fieret praedicta melioratio tertij vel quia vt est decisum in dicta pragmatica de Madrid vtrunq; proprijs rationibus vt apparet ex di

dictis legibus si bene considerentur.

Q V A E S T. XXVII.



Equitur de eo videre quod noster Petrus Auendanius, tradit in ca. 14. de mandatis principum exequendis vbi audacter voluit limitare decisionem legis. 101. Curiarum de Madrid Anni. 1534. quae disposuit super dotibus moderandis, asseuerans qd praedicta lex non habet locum generaliter sicut ipsa loquuta est in vltima decisione eius, sed quod solum habeat locum in personis nominatis in principio eius, videlicet, in los caualleros y otras personas que tuuieren dozientas mil maravedis de renta en cada un dño, y de de arriba, o de ay a baxo, pero no en las otras personas que no tienen la dicha renta. Item voluit qd prohibicio huius legis ne filia dotis nomine possit meliorari in tertio & quinto bonorum tacite vel expresse non habeat locum generaliter sicut lex ista scripta est, sed solum in personis particulibus in prima parte illius legis contentis contra Hugonem Celsum & dominum Didacum de Cobarrub. qui contrarium sentiunt in locis per eum allegatis, quod multum aduersari vide-

tur si verum esset his quae supra scripsimus in varijs locis huius tractatus, vbi asseruimus quod filia non potest meliorari tacite nec expresse in tertio nec in quinto bonorum per contractum inter viuos nomine dotis. Sed certe eius opinio vera non videtur, nec iure fundatur, imo est contra verba & mentem ipsius legis, quae euidentissime corrumperetur si interpretatione eius admitteremus, idcirco contrariam sententiam tanquam veriore tenendam esse existimo, quod fundatur ex sequentibus.

Et vt hoc euidentius percipiatur est praemittendum, quod praedicta lex fuit condita ob moderandas excelsiuas dotes quas parentes dabant & promittebant pro filiabus suis maritandis, quod generaliter innoxam communem totius tendebat Republicae, quod cum non aequaliter in omni genere personarum imitari possit, magna cum deliberatione fuit promissum in hunc modum sicut in hac lege continetur, cuius verba hic inferere libuit vt facilius & mentem & verba eius percipiuntur, quae haec sunt quae sequuntur.

¶ Otro si suplicamos a vuestra Magestad que las dotes que en estos Reynos se dieran no pueda ser mas que la

legítima que le uenia a la dotada si entoncez se partiesen los bienes del dotador y que si de hecho mas se mandare o recibiere publico, o en secreto directo o indirecto por el mismo caso pase el derecho de la demasia a los herederos & cet.

¶ A esto vos respondemos que atenta vuestra suplicacion & cet. fue acordado que de aqui adelante en el dar y prometer de las dotes se tuuiese la manera y orde siguiente, que qualquier cauallero o persona que tuuiere dozientas mil marauedis de renta pueda dar en dote a cada vna de sus hijas legítimas hasta vn quento de marauedis y no mas, y que el que tuuiere menos de las dichas dozientas mil marauedis de renta, no pueda dar ni de en dote arriba de seiscientas mil marauedis, y que el que pasare de las dichas quinientas mil marauedis hasta vn quento y quatrocientas mil marauedis de renta, pueda dar hasta vn quento y medio de marauedis, y que el que tuuiere vn quento y medio de renta y dende arriba pueda dar en dote a cada vna de las hijas legítimas que tuuiere la renta de vn año y no mas, con que no pueda exceder de doze quentos de marauedis, no embargante que la dicha su renta de vn año sea mas de los dichos doze quentos en qualquier cantidad. Y mandamos que ninguno pueda dar ni prometer por via de dote

ni casamiento de hija tercio ni quinto de sus bienes, ni se entienda ser mejorada tacita ni expressamente por ninguna manera de contracto entre viuos so pena que todo lo que demas de lo a qui consentido diere o prometiere segun dicho es lo aya perdido y pierda.

¶ Desta ley y de sus palabras e intencion se collige claramente que quiso moderar las dotes excessiuas que se dauan y para ello haze distincion de dos generos de personas vna de Caualleros y personas Illustres que tienen muchas rentas y mayorazgos, y pocos bienes libres de que poder dotar sus Hijas y si a estas no se les permitiesen dar mas que sus legítimas como lo pidieron generalmente en todos los estados de gentes los procuradores de cortes como parece por su peticion que esta puesta en la dicha ley, con gran dificultad se podrian casar las Hijas de los Caualleros y personas Illustres, porque communiter, tienen sus padres grandes rentas de sus Mayorazgos y pocos bienes libres de quedar dote tassada de su legítima a sus Hijas, y por esta causa en la primera parte desta ley prouee en este caso que vn Cauallero, o qualquier otra persona que tuuiere dozientas mil marauedis de renta, o dende arriba hasta en cantidad de quinientas mil marauedis pueda dar en dote

aca

a cada vna de sus hijas legítimas vn quento de marauedis, y por esta orden prouee todos los otros casos de mayor cantidad como parece por la dicha ley, por manera que aun que el padre no tenga de mucble ni bienes libres mas que trezientas mil marauedis teniendo Hijo y Hija, que regulariter, sino tuuiera mas bienes libres no podia llevar en dote por su legítima mas que ciento, y cinquenta mil marauedis, puede o llevar vn quento de marauedis como el padre o la madre tenga dozientas mil marauedis de renta o dende arriba, porque se tiene consideracion a la qualidad de las personas, y cantidad y qualidad de la hacienda que es mucha, aunque los bienes libres sean pocos, porque en pocos años se puede suppler y reparar con la renta de cada vn año, porque de otra manera si se ouiera de tener consideracion solo a los bienes libres y a su legítima dellos, las hijas de los Caualleros y personas Illustres quedarian indotadas, y no se podria casar honestamente conforme a su qualidad. idcirco in prima parte huius legis fuit eis succursum vt possint habere prædictas dotes ibi taxatas, licet non possint habere tantum pro legítima sua, & sic prædicta lex, & decisio eius in hac parte potius fuit eius intentio extendere leges antiquas in dotibus constituendis quàm moderare. In secunda

vero parte huius legis prouidet generaliter omnibus non tantum illustribus vel magnatibus vt moderatas dotes constituere possint filiabus suis duobus modis.

¶ Lo primero que sino tuuiere dozientas mil marauedis de renta sino de ay abaxo que no puedan dar a sus hijas en dote mas de seiscientas mil marauedis a cada vna. Y lo segundo que no puedan ser mejoradas tacita ni expressamente por via de dote y casamiento por contracto entre viuos, por manera que en la primera parte desta ley quando quiso estender y augmentar las dotes que fuesen suficientes para poderse casar las hijas de los Caualleros y personas illustres que aunque no lo sean se reputan por tales, o personas qualificadas teniendo de renta dozientas mil marauedis en cada vn año, o dende arriba hasta quinientas mil, les permite que les pueden dar a cada vna en dote vn quento de marauedis, aunque no tengan tanto de legítima, y ansi loquitur prædicta lex per verba permissiua, vt patet ibi, que qualquier Cauallero o persona que tuuiere dozientas mil marauedis, y dende arriba hasta quinientas mil marauedis de renta pueda dar en dote a cada vna de sus hijas legítimas vn quento de marauedis y no mas. por manera que viene permitiendo lo que antes no se permitia sino solo la legítima y mejora tacita o expressa de tercio, y quinto

cōforme a la ley. 27. de Toro, o y permitte la dicha ley que pueda llevar en dote un quento, aunque no pueda llevar tanto en legitima y mejora de tercio y quinto.

¶ En la segunda parte desta ley donde quiso tractar de moderar las dotes super quo principaliter voluit statuere ac prouidere, loquitur per verba prohibitiua vt apparet ex illis verbis, y que el que tubiere menos de las dichas dozientas mil marauedis de renta no pueda dar ni de en dote arriba de seiscientas mil marauedis, y porque podria ser q̄ esto tambien fuesse dote excessiua si un padre que no tuuiesse mas que treinta o quarenta mil marauedis de renta, o no tuuiesse ninguna ni tubiesse de hacienda y bienes libres hasta mil, o dos mil ducados y tubiesse muchos hijos que no cupiesse a cada vno de legitima a dozientas mil marauedis, y an si la hija dotada en seiscientas mil llevara mas legitima en la dicha dote que los otros sus Hermanos, porque conforme a la ley. 27. de Toro, se entie de ser tacitamente mejorada en el tercio y quinto y lo podia ser tempore prædictæ legis Tauri, prouee esta nueva prematica que vino a moderar las dotes que no pueda ser la hija por via de dote y casamiento mejorada en el tercio y quinto tacita ni expressamente, & sic prouidet generaliter omnibus & non certo generi personarum habentium in redditibus annalibus prædictas quantitates ibi taxatas vt voluit Auendanius & male iudicio

meo, & contra verba & mentē illius legis quæ supra dicta sunt, vt facile colligi potest ex verbis & dispositione eius, quæ ita sūt, clara vt non sit locus coniecturis vt in l. ille aut ille. §. cū in verbis. ff. de lega. 3. cum concordat, nec careat culpa qui ab hac lege recesserit siue ampliando siue restringendo eam vt tradit Feli. in capit. cum dilecta de rescri. late per Tiraque. de vtroq̄ retract. §. 1. glōf. 21. nume. 11. Et ipse met Auendamus hoc fatetur in princ. dicti. c. 14. & nihilo minus ab ea recessit per leuia satis fundamenta & rationes vt ex eius lectura & sequentibus apparebit.

95 ¶ Lo principal en que se funda Auendano, ad prædictam suam opinionem est in doctrina Bal. in l. si plures. C. de conditio. infer. in. 7. col. versicu. iuxta prædicta formatur talis quæstio, vbi tenet quod si caueatur statuto q̄ filia dotata a patre nō succedat, quod si pater moriatur relicta filia posthuma in ventre, vel nata in infantili ætate, ita q̄ nubere non potuit quod non poterunt fratres eam dotare, ad excludendum eam ab hæreditate quia hic fuit casus omissus in statuto & remanet in dispositione iuris communis vt in. l. commo disime. ff. de liberis & posthu. hæc fuit decisio Bal. iustissima & verissima videri meo, non tamen

men hoc potest applicari ad legem nostram, quia lōge differt in iure & in facto vnus casus ab alio. nam Bald. loquitur in statuto quod est stricti iuris vt tradit Bar. & omnes in. l. omnes populi. ff. de iusti. & iure. nos in lege quam licet extendere de vno casu ad alium sibi similem, vt in. l. non possunt. ff. de leg. cuius verba sunt, non possunt omnes articuli sigillatim legibus comprehendendi, sed vbi ratio legis manifesta est, is qui iurisdictioni præest, ad similia procedere, atq̄ ita ius dicere debet, y que concurrat la misma razon y mayor en el un caso q̄ en el otro patet euidenter, porque en el caso que la dicha ley dispone no teniendo el padre dozientas mil marauedis de renta sino menos que no pueda dar en dote a cada vna de sus hijas mas de seiscientas mil marauedis si un padre tuuiesse ciento y cinquenta, o ciento y sesenta mil marauedis de renta, y tuuiesse otros muchos bienes libres que valiesen veinte o treinta mil ducados, de que le pudiesen venir tres o quatro mil ducados de su legitima conforme a la decision desta ley no podria llevar la hija mas de estas seiscientas mil marauedis en dote, y la resta de su legitima llevara quando viniere a heredar a su padre, quia in vita patris non habent legitimam filij vt notant. DD. post glōf. in. l. 1. C. de inoffi. dona. Dotis tamen nomine nō poterit habere plusquam prædi-

cta sexcenta in hac lege taxata quod fatetur Auendanius. Per^o sino tuuere renta alguna el padre y tuuiesse los dichos veinte o treinta mil ducados de hacienda, poterit secundum Auendaniū dotare filiam in tota sua legitima, & eam meliorare in tercio & quinto bonorū tacite vel expresse, ait enim qd̄ non corriguntur leges antiquæ per istam legem, & sic habebit multo plus in dote hæc filia, cuius pater minus habebat in bonis, quam filia alterius qui plus habebat, quod esset absurdum & contra mentem dictæ legis porque ay mas razon de moderar la dote desta hija que su padre no tiene renta alguna y tiene veinte o treinta mil ducados de hacienda en bienes libres, que no del que tiene otros tantos, y tiene mas ciento y cinquenta o ciento y sesenta mil marauedis de renta, & sic euidenter est maior ratio in hoc casu quam in expresso a lege. ¶ Lo segundo porque non solū hic casus est similis expresso in lege vt prædicta lex possit ad eū extendi ex idemtitate rationis, sed est inclusus & expressus i hac lege en aquellas palabras don de diez y que el que tuuere menos de las dichas dozientas mil marauedis de renta no pueda dar ni de en dote arriba de seiscientas mil marauedis porque claro esta que el que no tiene renta ninguna se verifican en estas palabras que tiene menos de dozientas mil marauedis de renta, nam minus ha-

T E R T I A P A R S

bet qui nihil habet, & minus est quod non est, vt in l. minus. ff. de verborum. sig. & in l. illud. §. 1. ff. de tribu. & sic euidenter errauit Auenda. in his iuris principijs quæ sumuntur ex dictis iuribus, ex quibus declaratur prædicta lex quod loquatur & comprehendat vtrumq; casum videlicet quod si pater nullos redditus habeat, vel habeat, sed minus quam ducenta millia non poterit dotare filiam ultra sexcenta in dicta lege taxata. Idem probatur ex alijs regulis iuris, nam verba prolata a lege vel testatore in definita comprehendunt omnes casus qui ex verbis concipi possunt, vt in l. 3. ff. de Adimen. lega. & in l. Gallus. §. quidam recte. ff. de libe. & posthu. tradidit eleganter Bar. iu. l. Centurio. nume. 32. ff. de vulga. & pupi. Item quando lex non distinguit, neq; nos distinguere debemus. l. de precio. ff. de publici. cū⁹⁸ concordant. & ex his remanet exclusum ac enervatum secundum fundamentum Auendani dicentis quod fuit hic casus omissus in hac lege & nihil dispositum in casu quo pater nullos redditus annuos habebat, quod euidenter est erroneum, quia expressum est in hac lege vt supra diximus.

¶ *Lo tercero porque* est diuersa ratio in casu quem posuit Bald. in

dicta lege si plures. C. de conditio. inser. quæ est in nostro, nã ibi statutum loquebatur puerba de præterito, videlicet de filia dotata a patre in vita. In casu vero proposito per eum non fuit dotata in vita a patre, sed fratres volebant eam dotare postea: Item ibi fuit casus omissus, in nostra vero lege fuit expressus vt diximus in superioribus. item in l. nostra est eadem & maior ratio in vno casu non expresso in lege si concedamus non esse expressum, quàm in expresso, nam æquius & cum maiore pietate dotabit & collocabit pater filiam, quàm fratres eius inter quos sæpe oritur inuidia super bonis paternis diuidendis, si vnus plus habere prætendat quàm alius. vt in l. illud. C. de collatio.

¶ *Lo quarto porque* menos haze al caso el otro fundamento que trae Auenda, ad faciendam prædictam interpretationem & fundandam dictam suam opinionem, dicēs quod si aliter diceremus quàm ipse sentit, induceretur legum correctio, quod est vitandum, nam illud procederet in casu dubio in quo vitanda est legū correctio, sed in casu prædictæ legis non sumus in dubio, sed clare lex corrigere voluit iura antiqua, & decisum per legem Tauri. 27. per quam permittebatur

pa-

Q V Æ S T.

patri meliorate filiam in dote constituenda tacite vel expresse lex vero prædicta. 101. hoc corrigere voluit, quod colligitur ex illis verbis in ea expressis. *y mandamos que ninguno pueda dar ni prometer por via de dote ni casamiento de hija tercio ni quinto de sus bienes ni se entienda ser mejorada tacita ni expressamente por ninguna manera de contrato entre vivos, quasi dicat en su testamento bien podra mejoralla, pero no por contrato entre vivos por via de dote y casamiento.*

¶ Item colligitur ex hac lege quod voluerit generaliter prouidere, ac decidere omnes casus ex generalitate illius verbi, *que ninguno, donde dize, y mandamos q ninguno pueda dar ni prometer etc.* Porque si quisiera disponer en las personas particulares que tenian la dote charenta dixera, *y mandamos que ninguna persona delas sobredichas pueda dar ni prometer etc.* Pero dezir generalmente, *y mandamos q ninguna persona*, hoc non potest limitari nec coarctari ad personas tantum supra scriptas si ne corruptione verborum prædictæ legis, qd fieri non debet, sed salua sèp ratione recti sermonis quæ semper seruanda est vt in l. Plautius. ff. de auro & argen. le. Item leges semper fieri debent generaliter quoad omnes, non quo ad certas personas, vt

100

in l. iura constitui & l. iura non in singulas. ff. de legi. nam si aliter diceremus & quod dicta lex tantum loquitur de personis habentibus ducenta millia in redditibus & non in alijs, certe parum prodesset prouisio eius, cū hæ personæ pauca sint, aliæ vero quæ nihil habent in redditibus annuis sint pœne innumerares, nec est credendum qd cõditores illius legis voluerint statuere in casibus particularibus, & relinquere vniuersam re publicam horū Regnorum expertem huius salutaris remedij, cum ad ea quæ frequentius accidunt iura adaptari debeant. l. nam ad ea. ff. de legi. igitur tenendam prædictam legem prout iacet arbitror prout dominus Cobarrubias & Celsus, & cõmuniter omnes tenent, reiectis limitationibus Auendani, quæ potius ex capite suo vel subtilitate ingenij, quàm iure probantur.

¶ Quæ omnia referenda sunt ad ea quæ diuersis in locis huius opusculi tractauimus, circa dictæ pragmaticæ. 101. Matritij. anni. 34. intellectum, præsertim, supra in hac. 3. par. quæst. 26. & 27. & in. 2. part. quæst. 2. & quæst. 20. cum quibus expeditus sum ab ista vigesima septima quæstione in cuius expeditione plus solito sum moratus

occa

occasione satisfaciendi dictis 102
 Auendan. circa intellectum di
 ctae pragmaticae.

Q V A E S T. XXVIII 2



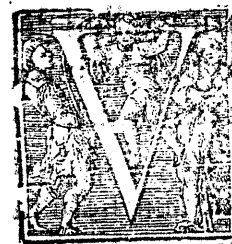
IGÉssimo octauo
 queritur. Si al ma-
 rido, o ala muger le
 mandase un parien-
 te suyo o un extraño una casa o vi-
 ña, o otra raiz, y los Herederos del di-
 funto no se la entregasen y le pusiesen
 pleyto sobre ella, diziendo que no. Va-
 lio la manda o que no cupo en el quin-
 to o por otra razon, y acabo de mu-
 chos años la saco con los frutos si en-
 dra la muger o el marido cuya no e-
 ra la. Heredad, parte en estos frutos
 que le fueron adjudicados al marido
 o ala muger que se hizo la manda o
 legado supuesto que a de auer conde-
 nacion de frutos porque por el lega-
 do o manda passa el señorio dela co-
 sa legada en el legatario, vt in. l. 2.
 C. communia de lega. & ex die
 acquisiti domini debentur fru-
 ctus legatario, vt in. l. Heren-
 nius. la primera. ff. de vlur. maxi-
 me post litis contestationem vt
 in. l. certum. C. de reuendicat.
 y supuesto lo dicho, parece que ha de
 llevar la muger, o el marido la mi-
 tad de los frutos que fueron gana-
 dos durante el matrimonio aunque
 lleue para si precipua la cosa que le
 fue mandada o donada aquel aquié

fue fecha la manda o donacion, vt
 habetur in. l. 1. & 3. & final. titu.
 3. lib. 3. fori quibus deciditur,
 quod fructus sint communes in-
 ter maritum & vxorem produ-
 cti, ex re alterius coniugis. sed
 certe in hoc casu contrarium
 esse existimo, immo, que los fru-
 ctos en que fue condenado el Here-
 dero, o el poseedor dela cosa que fue
 legada o mandada al vno dellos
 los lleuara precipuos con la misma
 cosa de que procedieron. aquel aquié
 fue fecha la manda, o legado, y no
 dara parte dellos, ala muger o al ma-
 rido sino fuere de los frutos que se
 causaren, y procedieren de aquella co-
 sa despues que le fue entregada, y
 la poseyeron por suya. Maritus &
 vxor, quod colligitur ex men-
 re dictarum legum maxime ex
 dicta. l. 3. titulo. 3. lib. 3. fori,
 in quanto dize maguer, quel mari-
 do aya mas que la muger los frutos,
 sean communes & cet. & expres-
 sius ex. l. 4. titu. 4. lib. 5. ordina-
 anti qui in eo. quod dicit, delos
 que fueron ganados y auidos & cet.
 non enim plene nec perfecte
 dicitur habere rem, nisi eam
 possideat argumen. textus, &
 quæ ibi notant. DD. in. l. stipu-
 latio ista habere licere in prin-
 cipio. ff. de verbor. obligatio. &
 in. l. habere. duobus modis. di-
 citur. ff. de verbor. significa. &
 in capi. ex publico de conuersio

coniugato y lo segundo porque in-
 tentio predictarum legum fun-
 datur in cohabitatione con-
 tinua mariti & vxoris, & indu-
 stria vtriusq; posita, in quæren-
 dis & conseruandis fructibus
 expensis communibus, & sic
 propter illam societatem, &
 pro cultura & cura, vtriusq; ma-
 riti & vxoris applicatur ei dimi-
 dia pars fructuum, eius rei quæ
 sua non est sed alterius coniu-
 gis pro quo bene facit tex. in
 ratione lura in. §. si quis a non do-
 mino instit. de rerum diu. ibi
 pro cultura & cura & cet. & in.
 l. fructus. ff. de vsur. vbi videtur
 hoc expresse decissum & rex. in.
 l. qui actionem habet. ff. de re-
 gu. iuris, in quantum dicit ip-
 sam rem habere videtur quod
 verbum est nota improprietatis.
 Non ergo vere habet rem
 qui actionem habet ad rem
 persequendam idcirco non te-
 netur communicare fructus il-
 lius Sotio quo vsq; eam habeat
 cum effectu, cum predictæ le-
 ges fori & ordinamenti hoc re-
 quirere videantur. Item eadem
 ratione & maiore dicendum
 est, quod si marito vel vxori de-
 feratur hæreditas vel pars hære-
 ditatis & ipse adierit eam, & su-
 per diuisione eius inter cohære-
 des mora facta sit duorum aut
 trium annorum, ita quod a pos-
 sessore postea euincatur pars

hæreditatis cum fructibus non
 habebit vxor vel maritus par-
 tem fructuum sed ille cui dela-
 ta est hæreditas quia fructibus
 augetur hæreditas cum sit quid
 vniuersale vt in. l. item veniunt.
 §. item non solum & in. l. hæres
 furiosi. §. fructuum. ff. de peti-
 tio. hære. & sic pertinebunt ad ma-
 ritum vel vxorem solum cui de-
 lata est hæreditas omnes fru-
 ctus tamquam pars ipsius hære-
 ditatis quæ fructibus augetur
 siue ante aditam siue post adi-
 tam hæreditatem percepti fue-
 rint vt in dicto. §. item non solum
 quod est bene notandum quia
 quotidie contingit ino

Q V A E S T. XXVIII. 30.



IGÉssimo nono
 queritur de alia
 vili & necessa-
 ria questione
 que quotidie
 contingit in par-
 titionibus & nunc pendet in hoc
 regali auditorio Granatensi, la
 muger lleuo en dote y casamiento una
 manada de ouejas de trecientas, o
 quatrocientas cauegas y otra de ca-
 bras sin aprecio. Dexas ouejas y ca-
 bras nacieron y se criaron otras mu-
 chas despues vinieron se a morir la
 mayor parte dellas, assi delas crias,
 como delas madres, que sera obliga-
 do el marido a boluer ala muger
 deste ganado que lleuo en dote.
 &

Vide escobar. de val-
 nus. p. 1. computa.
 n. 36.

101

104

& videtur quod fructus aut fetus prædictarum ouium vel caprarum, diuidi debeant inter maritum & uxorem & heredes eorum, sicut ceteri fructus nam pecudum fructus etiam fetus est sicut lac, & lana, vt in. l. in pecudum ff. de vsuris: pecora autem ipsa quæ perierunt ex his quæ mulier in dotem dedit marito suo ipsi uxori perierunt cum æstimata non fuerint vt in l. plerunque. ff. de iure dot. & in l. pignus. C. de pigno. actio. sed in quæstione proposita aliter dicendū, & distinguendum est videlicet quod ex fetibus prædictarum ouium alia supponantur in locū mortuarum & si aliquid supersit ex fetibus facta prædicta surrogatione illud diuidetur tanquam fructus inter maritum & uxorem vt in. l. vetus. §. fetus cum lege sequenti & l. quid ergo. ff. de usufructu. facta autem substitutione ex fetibus in locum capitum de mortuorum caro & corium mortuorum diuidetur tanquam fructus inter maritum & uxorem, & nõ debent cedere lucro uxoris cuius erat proprietatis ouium de mortuarum, cum maritus loco earum alias submiserit vt probat tex. notabilis in dicta. l. quid ergo. ff. de usufructu. *Pero esto sea de entender quando la muger truxo*

esto sea de entender quando la muger truxo

al matrimonio en una manada entera de ganado ouejas, o cabras, uacas, o yeguas, pero sino fuese manada entera, quæ est quid vniuersale & continetur gregis appellatione & augmentū recipit vt in. l. grege legato. ff. de lega. 1. & in. §. si grex: insti. co. tit. sino dos o tres vacas o yeguas aunque estas se muriesen no seria obligado el marido a suplir de los frutos de las las vacas, que se obiesen muerto, sino que las perderia la muger y se partira los frutos, o crias que obiesen procedido de ellas, deductis expensis vt in. l. fructus. ff. soluto n. matrimonio hæc distinctio summitur ex dicta. l. quid ergo. ff. de usufructu quæ est multum notabilis in proposito. y lo mismo seria en el marido eadem ratione, si obiese traydo al matrimonio o heredado alguna manada de ouejas o de otro ganado de que obiese procedido y multiplicado se otras muchas con las crianzas que obiesen parido que en tal caso haviendose muerto algunas cabeças, se le an de suplir y benchir de los frutos y crias que se obiesen fecho siendo manada entera, pero sino obiese manada entera sino algunas cabeças, no se le an de suplir de las crias sino que las perdera y partira los frutos con la muger como esta dicho, sed hodie videtur hoc in mutatum per legem. 21. titu. 11. de las dotes, partita. 4. perquam deciditur quod si vxor dedit in dotem aliquas pecudes

&

& aliquæ ex eis moriantur quæ ex fetibus tenetur maritus supplere gregem sine aliqua distinctione, an sit grex integer reiecta prædicta subtilitate iuris communis & ita sentit ibi Gregorius quod verum puto. *Pero esto sea de entender y limitar saluo si en el matrimonio obiere bienes gananciales que se ayan ganado y multiplicado durante el matrimonio porque auendolos en tal caso no perdera la muger ni el marido las vacas o yeguas o otros ganados, que obiesen traydo al matrimonio que se obiesen muerto aunque no fuese manada entera sino dos o tres vacas, o Bueyes o yeguas o Cauillos. O quatro puercos o nueue ouejas o cabras, sino que se le a de sacar su capital entero que truxo al matrimonio cada uno de los aunque no fuese apreciado antes que se saquen ni partan las ganancias, vt diximus in superioribus & tradit late glol. super. l. primatitu. 3. lib. 3. fori in glol. 2. y para que se entienda quando se an de suplir, ex fetibus pecorum capita quæ perierunt, sciendum est hoc locum habere, quando prædicta pecora sunt in quantitate quæ faciant gregem quæ faciunt decem oues quinque porci quatuor æquæ vel boues aut vituli æquilei vel agni qui ex eis nascuntur vt in. l. oues & ibi glol. ff. de abigeis & in. l. 19. titu. 14. de los furtos parti. 7. sed*

esto sea de entender quando la muger truxo

hodie seruanda est prædicta. l. partita.

¶ Vterius quæritur in hac parte, si las ouejas o ganados q̄ truxo el marido o la muger al matrimonio se vendieron o murieron durante el matrimonio y no obiese crias dellos de que se pudiese suplir la manada y obiese ganancias en el matrimonio de que se pudiesen sacar y suplir haviendose lleuado sin aprecio como esta dicho, que precio o cantidad, sacara la muger, o el marido deste ganado que truxo al matrimonio el uno dellos, si sacara otras tantas cabeças, o lo que oy valen, o lo que valian quando murio el ganado, o quando lo vendio el marido, quæstio utilis est & valde necessaria ad expeditiionem tractatus nostri quia sæpe contingit & a nemine tangitur quem ego viderim idcirco tractare & explicare eã oportet & videtur quod sit reddenda vxori uel marito æstimatio capitū mortuorum, ad illud tempus referenda, quo grex in dotem datus est vel maritus aut vxor prædicta pecora tulerunt ad matrimonium, vt habetur in. l. Titia. cum esset minor vbi notat glola & DD. in simili quæstione. ff. de iure doti. qui est textus notabilis in proposito. in contrario videtur quod reddi debeat æstimatio pecorum mortuorum ad illud tempus referenda quo ipsa perierunt vt est textus

tus

tus & ibi notat Barto. & paulus in l. diuortio. §. ob donationes. ff. soluto matrimonio & in l. in refurtiua. ff. de condict. furt. idē Bar. in l. stipulationes non diuiduntur in. 10. colu. num. 33. ff. de verborum obliga. & in l. cum qui in principio. ff. de his quibus vt indign. & in l. & ex diuerso. §. vbi autem. ff. de reuendi. & in l. hæres furiosi. §. fructuum. ff. de peti. hæredi. & in l. in summa. §. in frumento, & §. si seruum. ff. de condictio. in deb. & in l. si seruus. §. boue. ff. de conditio. furti, qua in re sic distinguendum esse existimo, o estos ganados eran dela muger o del marido si eran dela muger que los truxo en do te al matrimonio sin aprecio, o los hu no y heredo de sus padres o parientes de manera que quedaron por suyos aunque fuesen apreciados entre los coherederos dela muger para bazer la particion entrellos porque este aprecio no daña ni aprouecha al marido, ni a otros terceros, vt habetur. in l. i. in principio versi. cum dicitur ff. licui plusquam per legem fal. en este caso, videtur etiã sub distinguendum. o el dicho ganado se murio. o se lo vendio el marido constate matrimonio, si se murio sacara la muger del monton delas ganancias hechas en el matrimonio si las tubo el valor y estimacion del dicho ganado y no otras tantas cabeças por que hæ res non sunt de rebus mutabilibus quæ recipiunt functio

nem in genere suo vt tantundē sibi reddatur eiusdem bonitatis sicut fit in tritico, vino, vel oleo in dotem dato, vt habetur in l. mulier bona. ff. de iure doti. vbi hoc notant. DD. post glo. y assi sacara la muger el valor y estimacion del dicho ganado por q̄ in obligationibus rei restituēdi, d̄ rempra succedit obligatio ad interese vel estimationem rei vt in l. qui restituere. ff. de reuendi. & in l. in refurtiua & l. si seruum. §. boue. ff. de conditio. fur. tradidit late Bart. & moderni in dicta. l. stipulationes non diuiduntur. ff. de verborum obliga. & in alijs locis supra allegatis. Pero es la dubda si sacara la muger la estimacion y valor del ganado muer to que tenia al tiempo que lo truxo al matrimonio o el valor que tenia quando murio o el valor que de presente podia tener por que de lo tubo a lo otro podria auer grande agrauio, e interese por que si a mucho tiempo q̄ la muger se caso y truxo el dicho ganado al matrimonio o la heredo de algun pariente, podia valer estonces (vt communiter accidit) la mitad menos delo que valia quando murio el ganado o delo que podia valer agora quando fue suelto el matrimonio, y en este caso digo que la muger solamente sacara la estimacion y valor del dicho ganado, que tenia quando murio y no lo que valia, quando lo traxo al matrimonio por que el ganado estava por suyo hasta que mu

rio

rio y quando murio subcedio la obligacion al interese, vt supra diximus quod postea quam resperijt nō potest crescere nec decrecere tex. est notabilis i dicta. l. dibortio. §. ob donationes & ibi hoc notat & tenet expresse Bartol. & expressius paulus. ff. solu. matri. & in dicta. l. in refurtiua. ff. de cōdictio. furti, & in l. & ex diuerso. §. fin. ff. de reuendica. pero si el ganado no fuesse muer to y el marido lo ouiesse vendido en tal caso, videtur quod mulier possit eligere an velit recipere æstimationem vel ipsam rem in spetia si maritus alienauit contra voluntatem vxoris nam in male fidei possessore alienante rem alienam hæc electio datur ipsi domino, vt in l. si a domino. §. si prædo. ff. de peti. hæredi. & l. si possessor. §. fina. & l. item veniunt. §. ceterum co. tit. vbi expresse hoc statuitur & ibi notat DD. tradidit eleganter Paulus in dicta lege diuortio. §. ob donationes. ff. soluto matrimonio sed in casu præmissio. quãdo maritus alienauit contrarium crederem immo, que no sea obligado mas de pagar el precio verdadero de ste ganado que vendio y esto sacara la muger delas ganancias hechas en el matrimonio y no el ganado ni tēdra la dicha election de poder elegir el ganado o la estimacion del, vt si-

pra diximus quia maritus, non est eiusmodi conditionis nec potest dici male fidei possessor etiam si scierit res esse vxoris quando eas vendidit, nam ipse habebat dominium earum rerum quæ datæ sibi fuerunt in dotem, vt in l. doce ancillam. C. de reuendi. & si non essent datæ in dotem sed mulier eas acquisiuit iure hæreditario vel essent res parafernae habebat earum legitimam administrationem vt in l. fin. C. de pactis conuen. idcirco si eas vendidit solum tenetur ad prætium earum non ad ipsas res vt in l. diuortio. §. ob donationes. ff. soluto matrimonio & ibi hoc tenent expresse Bartol & Paulus in marito vel administratore bona fide alienante res alienas vel vxoris quæ est valde notandū maxime si maritus ex necessitate vendidit prædicta, pecora ad exoluendum æs alienum commune puta si constante matrimonio contractum est immo etiam si proprium debitum esset mariti non tenebitur ultra verum prætium quod habuit ex reuendita, vt in l. item veniunt. §. simili modo. ff. de peti. hæredita. & in l. item. si verberatum. §. si quis ff. de reuendicatione vbi hoc statuitur etiam

X in

in extraneo alienante, pero si el ganado que se murio era del marido, o lo vendio el mismo, el caso es mas llano y sin duda, que sacara el marido de los bienes multiplicados el precio del ganado y no otras tantas cabeças, ni el precio q̄ ualía quando lo truxo, eisdē rationibus quas supra diximus, & alia maiore videlicet, quia maritus de se solū queri debet nō de vxore cū ipse idē res suas vendiderit nō vxor quæ nichil fecit nec eius cōsensus exigitur ad huiusmodi vēditionē: pero si la venta no fue voluntaria sino necessaria, quia forte auctoritate iudicis bona venierint modico p̄cio ob æs alienum contractum constante matrimonio crederem in tali casu posse deducere maritum ex bonis & lucris factis in matrimonio nō solum p̄cium quod recepit pro rebus suis sed etiam p̄cium iustum quod valebant eo tempore quo res captæ & distractæ fuerunt nam hoc est proprium societatis (quæ contracta videtur) inter virum & vxorem ut prius deducantur capitalia vtriusq̄ quam lucra diuidantur ut in. l. mutius. ff. pro socio & .l. cum duobus. §. damna eodem titulo tradit late glos. in. l. i. tit. 3. lib. 3. fori.

Q V A E S T. XXV.
V. de es. 1. 1. 27



VLTERIVS queritur quotannis p̄scribatur iuri agendi ad diuidendum rem communem familiae herciscundae aut communi diuidendo actione. Respondeo, quod hæc actio non p̄scribitur longo tempore decem vel viginti annorum sed triginta annis ut in. l. seruū communem. C. fami. hercis. & .l. vnus. C. in quibus cau. cessat lō. tempo. p̄scrip. tum quia hæc actio familiae her. & commu. diui. est mixta realis & personalis ut in §. quædam. actiones insti. de actio. & actiones personales non p̄scribuntur minori tempore. 30. annorum ut in. l. sicut. C. de p̄scrip. trigin. annorum, tum quod possidens rem cōmunem possidet sine titulo, & sine titulo non habet locū p̄scriptio longi temporis decem vel viginti annorum ut in dicta. l. vnus, & in toto titulo. C. in quibus causis. cess. longi tēpo. p̄scrip. Sed an hodie p̄scribatur viginti annis sicut cæteræ actiones personales ut est decisum lege Regia. 63. de Toro. Respondeo non, sed requiritur tempus triginta annorum, cum is qui possidet rem communem, non habeat titulum in actio

actione reali quæ continetur in mixta actione familiae herciscundae vel cōmuni diuidendo ut habetur in dicta lege seruū communem. C. fami. her. per glo. & dd. & in dicta lege vnus. C. in qui. causis cess. longi tēpo. p̄scrip. licet quoad actionem personalem solam, sufficerent viginti anni ad p̄scriptionem eius iure nouissimo dictæ legis. 63. de Toro, & hoc etiam disponitur expresse per eam in fine eius.

¶ Sed opponitur q̄ socius possidens rem communem nullo tempore p̄scribat quia possidet communi nomine suo & cohæredis vel socij, ergo partem socij non potest p̄scribere sine possessione. nam is possidet cuius nomine possidetur ut in. l. quod meo. ff. de acquiren. posses. & in. l. si. C. eo. tit. & .l. cum fundum. ff. de vi. & vi arma. Respondeo hoc procedere quando socius possidet communi nomine suo, & cohæredis vel socij, sed si possideret nomine suo tantum crederetur esse diuisam vel suam bona fide ex aliqua iusta causa tunc procederet p̄scriptio. 30. annorum ut in dictis iuribus, vbi notant. DD. post glos. in dicta lege vnus. C. in quibus causis cess. lon. tempo. p̄scrip. & .l. seruū communem. C. fami. hercis. Alberic. & Bald. & cæteri

scribentes in. l. si maior. C. communi. diui.

¶ Item hoc debet limitari & ita est intelligendum ut procedat quod tunc sit necessaria p̄scriptio. 30. annorum quando cohæres aut socius defenditur p̄scriptione temporis lapsi, sed si allegaret & p̄tenderet factam fuisse diuisionem, & pro diuiso possidisse p̄dictam rem aut res de quibus petitur diuisio, & cohæres possidisset alias res hæreditarias pro diuiso: tunc ex sola possessione decem annorum p̄summittitur facta diuisio, & hoc tempore lapsi, defendetur a diuisione petita, hoc tenet gl. notabilis quam ibi sequuntur communiter omnes scribentes in. l. si maior, in verbo si maior. C. communi diui. quæ dicit ibi Alberic. quod plures vidit eam seruari & iudicari pro opinione dictæ glos. & ultra. dd. ibi dicta glos. sequitur & commendat Ias. in. l. sciendum, in. 6. col. ff. de verbo. obliga. & Alex. in consi. 234. in. secun. volum. idem Ias. in. l. si certis annis in. 3. col. C. de pact. vbi dicit quod opinio dictæ glo. magis communiter tenetur, & Francif. Balb. in tracta. p̄scrip. in prima parte, tertie partis principalis quæst. decima num. 39. qui late loquitur in hoc articulo.

¶ Sed istam glos. limitat notabi-
liter Bald. in dicta lege si maior
si proportionabiliter fratres aut
cohæredes res hereditarias pos-
sederunt ita quod inter istas res
sit æqualitas vel proportio quæ
potest adaptari ad æqualitatē
diuisionis, alias secus quem re-
fert & sequitur paul. de Castro
ibi, quod si verum est, esset ma-
xima restrictio ad dictam glos. 112
sed glos. sine aliqua distinctio-
ne loquitur absolute, quod præ-
sumatur diuisio facta, si cohære-
des vel socij qui rem comunē
habuerunt pro diuiso, quilibet
aliquam vel aliquas res cōmu-
nes possederint, quod verum pu-
to reiecta distinctone Bald. an
sit debita proportio inter istas
res pro diuiso possessas vel non,
potuit enim vnus ex cohæredi-
bus vel in pecunia vel in bonis
mobilibus vel pecoribus habe-
re vel recipere partem hæredita-
tis, ita vt in his æqualitas inter
eos seruetur, & ita vnus habeat
maiorē partem in fundo, alius
minorem, & ita fit quotidie, nō
ergo ex dicta inæqualitate præ-
diorum pro diuiso possessorum
excluditur præsumptio diuisio-
nis factæ quæ oritur ex eo, nō enī
est credendum q̄ tanto tēpore
ta cuisset frater vel cohæres qui
multo minorem fundum posse-
dit pro diuiso quàm cohæres, ni-
si in alijs bonis æqualiter sup-

pleretur portio eius, & hoc te.
expresse Sali. in dicta. l. si maior
C. commu. diui. immo quod di-
cta glos. simpliciter & sine distin-
ctioe aliqua intelligatur, & al-
legat plures. dd. antiquos idem
sentientes, & idem te. Anto. de
Butr. in. c. peruenit in repetitio-
ne in. 11. col. de censu. quod ve-
rum puto ratione prædicta.
¶ Hæc tamen opinio glo. est in-
telligenda & limitanda, vt pro-
cedat prædicta præsumptio ti-
tuli diuisionis, ex diutina posses-
sione decem annorum inter fra-
tres vel cohæredes qui res hære-
ditarias vel communes possede-
runt pro diuiso, quando non p-
barur contrarium, sed cum di-
cta præsumptio sit solum præ-
sumptio iuris quæ admittit pro-
bationem in contrarium, si fra-
ter aut cohæres velit contrariū
probare, & quod prædicta bo-
na non fuerunt diuisa, bene ad-
mittitur talis probatio, & cessat
tunc prædicta præsumptio
glos. ita notabiliter declarat ci-
nus i. l. si certis annis in. 10. quæ.
C. de pact. Bal. & Paulus in. l. 2.
C. de dotis promissioannes An-
dre. in cap. si. de causa possess. &
propi. Anto. de Butr. in cap. per-
uenit de censu. Alex. in consi. 113
vol. primo. ias. in dicta lege si cer-
tis annis in si. col. qui eos refert,
& sequitur & plures idem te-
nentes.

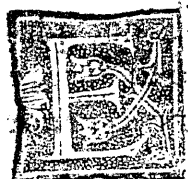
Quar

Q V A R T A P A R S H V I V S T R A C T A
T V S V B I P O N V N T V R A L I Q V A E X E M -
P L A P A R T I T I O N V M I N C I P I T .



VNC videamus aliquas formas & exempla parti-
tionum, quibus visis & intellectis, perceptisq; ac purga-
tis aliquibus erroribus, qui in his inueniuntur facilius in
his lector instrui, & ad similia procedere erroresq; prædi-
ctos effugere poterit. & primo de quadam partitione faci-
li videamus quam sic scriptam inueni, quæ talis est, po-
stea difficultiores sequentur.

P A R T I T I O N P R I M E R A .



EN la villa de val de peñas en diez y siete dias del mes de Julio
año del nacimiento de nuestro Salvador Iesu Christo de
mil y quinientos y setenta y dos años este dia estando en
vnas casas donde hazia su morada al tiempo que era viuo
Pedro Garcia Caro difuncto que este en gloria, vezino que fue de la di-
cha villa de val de peñas que son en ella que es linde de casas de Ioá de
prado y casas de Alvaro de dueñas en la calle real, estando en ellas Francis-
ca Gonzalez muger que fue del dicho pero Garcia caro, y de presente
lo es de Diego Gonçalez vezino que fue de la dicha villa de la vna par-
tey de la otra Pedro garçia Serrano vezino de la dicha villa, en nombre
y como curador, y guardador que es de Alonso e Pedro, e Ioanna e A-
na, e Maria e Leonor menores hijos del dicho Pedro Garcia caro, e de
la dicha Francisca gonçalez proueydo por auçthoridad de iuez compe-
tente la dicha Francisca Gonçalez en presencia e con licencia del di-
cho Diego gonçalez su marido que le pidio, y demando para el otorga-
miento de esta scriptura, el dicho Diego gonçalez que estava presente
alo suso dicho otorgo e conosció, quedaua la dicha licencia e facultad
cumplida ala dicha Francisca gonçalez su muger para lo que de yuso se
ra contenido e plazelle de ello, e se obligo de no le contradzir en tiem-
po alguno so expressa obligacion que para ello hizo de su persona e bie-
nes que fueron juntos, e ayuntados para hazer particion e quenta y di-
uision

X 3 uision

Q V A R T A P A R S

uision de los bienes rayzes, y muebles e semouientes que quedaró e fincaron por muerte del dicho pero garçia caro difunto, e de los dichos su muger e hijos en presencia de mi Rodrigo alvarez, escriuano de su Magestad real e su escriuano de el concejo e publico dela dicha Villa e de los testigos de yuso scriptos la qual dicha quenta e particion e diuision de los dichos bienes se hizo en la forma y manera que de yuso yra declarado.

¶ Primeramente las dichas partes hizieron demonstracion de vna scriptura de testaméto otorgada por el dicho pero garçia caro por ante mi el dicho escriuano su fecha en la dicha villa de val de peñas a dos dias de el mes de mayo de el año pasado de quinientos y setenta años por la qual hizo ciertas declaraciones y mandas y legados e instituyo por sus herederos legitimos en sus bienes a los dichos, pedro e Alonso e Ioana e Anna e maria e leonor sus hijos e dela dicha francisca gonçalez segun que esto y otras cosas mas per estenso se contienen en la dicha escriptura de testamento.

¶ Ytem las dichas partes mostraron y presentaron otra scriptura de inuentario fecha de los bienes rayzes e muebles e semouientes que qdaron e fincaron por fin y muerte de el dicho pero garçia caro difunto, e del aprecio e tassacion de ellos por ante mi el dicho scriuano el tenor de el qual es este que se sigue.

¶ En la villa de val de peñas diez y siete dias de el mes de março año de el nacimiento de nuestro Saluador Iesu Christo de mil y quinientos y setenta e vn años este dia estando en vnas casas donde solia hazer su morada al tiempo que era viuo pero garçia caro difunto que este en gloria vezino q fue dela dicha villa q son en linde de casas solar de ioã de pta do, e casas solar de Alvaro de dueñas, y la calle real estãdo en ellas Francisca gōçalez biuda muger de el dicho pero garçia caro luego la dicha Francisca gōçalez dixo q por quãto el dicho pero garçia caro su marido fallecio de esta presente vida aura nueue dias, y al tiempo de su fin y muerte dexo por sus hijos legitimos y de ella, a alonso, y a pedro, y a ioanna y a anna, y a maria y a leonor y ciertos bienes rayzes y muebles, y semouietes y de los dichos bienes cõforme a como es obligada quiere hazer inuentario y aprecio juridico para de ellos hazer quenta y particion y diuision de ellos entre ella y los dichos sus hijos en presencia de mi Rodrigo alvarez escriuano de su magestad real e su scriuano de concejo e publico dela dicha villa, e de los testigos de yuso scriptos por tãto q pedia e pidio a mi el dicho escriuano scriua e inuentarie los dichos bienes que

EXEMPLA PARTITIONVM.

que qdaron e fincaron por fin y muerte del dicho pero garçia caro su marido, y le de testimonio de ello para conseruacion de su derecho y los bienes rayzes y muebles y semouientes de que hizo el dicho inuentario y aprecio y tassacion de ellos en la forma y manera que de yuso dira que es la siguiente.

¶ Las dichas casas y solares de yuso nombradas y alindadas & tasadas y apreciadas por mandamiento dela justicia dela dicha villa por Alonso de villanueva e Francisco de ortega aluañines e fieles alarifes dela dicha villa en cinqueta y cinco mil marauedis.

LV M.

¶ Ytem otros dos solares para hazer casa junto al solar delas dichas casas de yuso nombradas y alindadas alin de de el dicho solar y solar para casa dela biuda de Tapia y dela calle real queua junto al corral de el concejo dela dicha villa tassados y apreciados en cumplimiento de el dicho mandamiento por los dichos alarifes en tres mil marauedis.

III M.

¶ Ay otras parridas apreciadas en este inuentario que no se ponen aqui por su prolixidad.

¶ Ansi fecho el dicho inuentario y aprecio de los dichos bienes rayzes y muebles y semouientes en la manera que dicha es la dicha Francisca gonçalez iuro en forma de derecho por Dios y por sancta maria y por vna señal dela cruz en que puso su mano derecha, y por las palabras de los Sanctos euangelios que no sabe ni ha venido a su noticia mas bienes que poner y escriuir en este inuentario y cada que a su noticia vinieren mas bienes de los poner e inuentariar y escribir por ante mi el dicho scriuano y de todos los dichos bienes se hizo cargo que quedaron en su poder y de ellos y de todos ellos se dio por contenta y entregada a su voluntad y renunció la excepcion dela cosa no rezibida y se obligo de los dar cada y quando y a quien de derecho los ouiere de auer so pena de pagar su valor de los dichos bienes en que van estimados y apreciados con el doblo.

¶ E despues de lo suso dicho en la dicha villa de val de peñas en veinte e nueue dias de el mes de mayo año de el señor de mil y quinientos y setenta y vn años en presencia de mi el dicho escriuano e de los testigos de yuso escriptos parecio la dicha francisca gonçalez muger que fue de el dicho pero garçia caro difunto y dixo que demas de los bienes cõtenidos en el dicho inuentario de yuso contenido tiene por inuentariar mas bienes pidio a mi el dicho escriuano los escriua e inuentarie e los bienes que se pusieron en el dicho inuentario, o a precio de ellos son

en la forma e manera siguiente.

¶ Primeramente ciento y ochenta fanegas de trigo que cupo a la dicha hacienda que quedo e finco por fin y muerte del dicho pero garcia caro difunto de el arrendamiento delas tierras de pan-pertenecientes a su magestad en la dicha villa q̄el dicho pero garcia caro arrendo, ees de los años demil y quiniētos y setenta y vn años q̄ se dio por v̄dido a precio de trecientos y diez marauedis cada fanega cinquēta y siete mil y trecientos y cinquenta marauedis.

LVII M. CCC L

¶ Y treinta y tres fanegas de çeuada que cupo de el dicho arrendamiento de tercias delos dichos dos años a medio ducado cada fanega que montan diez y seis ducados y medio.

VI M. CLXXX VII

¶ Y tem se ponen por cuerpo de bienes eneste inuentario diez y ocho mil y setenta y vn marauedis, y medio dela renta delas tercias de marauedis pertenecientes a su magestad que el dicho pero garcia tuuo a renta de el año proximo passado de quinientos y setēta y vn años.

XVIII M. CLXXI

¶ Y tem se pone por cuerpo de bienes eneste inuentario doze mil marauedis que obo de ganancia en la renta delas alcaualas en la dicha villa de el año de quinientos y setenta años de que fue arrendador el dicho pero garcia caro e pagada la dicha renta le cupo de su parte de ganancia los dichos doze mil marauedis.

XII M.

¶ Y tem se pone por cuerpo de bienes eneste inuentario seiscientos y quarenta y dos marauedis que deuia a la dicha hacienda pero garcia ferrano vezino dela dicha villa.

DCXL II

¶ Y tem vn almirez con su mano en vn ducado e juro en forma de derecho que no ay mas bienes q̄ poner eneste inuentario e cada que a su noticia viniere mas bienes los bara poner y escriuir eneste dicho inuentario, e rogo a vn testigo por ella firme. Testigos Rodrigo de foto e Sebastian gonçalez vezinos dela dicha villa e lo firmo el dicho sebastian gonçalez ante mi rodrigo alvarez escriuano publico. ¶ Asi que suman y montan los dichos bienes scriptos e contenido en el dicho inuentario de sufo contenido en la manera que dicha es treçientos y setenta y siete mil quinientos y ocho marauedis y medio.

CCCLXXVIII M. D

como por el dicho inuentario consta y parece. ¶ Delas quales dichas trezientas y setenta y siete mil y quinientos y ocho marauedis y medio de sufo contenidos

VIII

dos se facan los marauedis siguientes.

¶ Primeramente se faca para la dicha francisca gonçalez treinta y tres mil y seteciētos y doze marauedis del dote e bienes que lleuo a poder del dicho pero garcia caro al tiempo que se casaron los treze mil e seteciētos e doze marauedis en bienes muebles joyas e prefeas de casa e los veinte mil marauedis en tres araçadas de majuelo de a quatrocientos esta dales con vn pedaço de tierra de riego para huerta que el dicho majuelo es de dos araçadas y media en el dicho pedaço de tierra de riego media araçada que es todo en el vadilexo termino dela dicha villa de val de peñas so ciertos linderos e al tiempo de el dicho calamiento fue por aprecio y estimacion y despues se aprecio y estimo en los dichos veinte mil marauedis como todo consta y parece por escripturas por ante mi el dicho escriuano sus fechas la dote en tres de octubre de quinientos y cinquenta y quatro años e la dela estimacion y aprecio dela heredad en tres dias de el mes de mayo del año de quinientos e cinquēta cinco años segun que las dichas partes lo mostraron que todo monto los dichos treinta y tres mil y seteciētos y doze marauedis.

XXXIII M. DCC XII

¶ Y tem se facan para la dicha francisca gonçalez otros quarenta y tres mil y treçientas y quarenta y nueue marauedis que obo de auer y heredar y obo y heredo en los bienes de leonor lopez su madre como consta y parece por la cuenta y particion que de ello se hizo entre ella y sus hermanos por ante mi el dicho escriuano en onze dias de el mes de marzo de el año de quinientos y setenta y siete años.

XLIIII M. CCC XLIX

¶ Asi que suman y montan los marauedis que se facan en la forma de sufo contenida setenta y seis mil y novecientos y cinquenta y ocho marauedis y medio como de sufo esta declarado.

LXXVI M. DCCCCLVIII

¶ Los quales setenta y seis mil y novecientos y cinquenta y ocho marauedis y medio de sufo contenidos quitados y descontados delas dichas treçientas y setenta y siete mil y quinientos y ocho marauedis y medio de sufo declarados restan treçientas mil y quinientos y cinquenta marauedis.

CCC M. D L

Xy De

Q V A R T A P A R S

¶ De los quales trecientos mil y quinientos y cinquenta marauedis de sufo contenidos se facan los marauedis siguientes.

¶ Primeramente se facan treinta y cinco mil para los dichos menores de los bienes, e capital que el dicho pero garçia caro difunto metio en bienes al matrimonio al tiempo que se caso con la dicha francisca gonçalez su muger segun que el dicho pero garçia caro lo declaro por el testamento con que murio lo qual ouieron por bueno e lo consintieron todas las dichas partes.

XXXV M.

¶ Los quales treynta y cinco mil marauedis de sufo contenidos descontados de las dichas treciẽtas mil y quinientos y cinquenta marauedis de sufo declarados restan doçientos y sesenta y cinco mil y quinientos y cinquenta marauedis.

CCLXV. M. DL

¶ De las quales dichas dozientas y sesenta y cinco mil y quinientos y cinquenta marauedis se facan los marauedis siguientes.

¶ Primeramente se facan quinze mil marauedis para redimir vn censo que las dichas partes declarã auer tomado durante el matrimonio entre los dichos pero garçia caro, y francisca gonçalez su muger de el contador augustin de arçeo.

XV M.

¶ Ytem se facan diez y siete mil marauedis para pagar a pedro Ximenez de villanueva vezino de la dicha villa que el dicho pero garçia caro declaro por su testamento, con que murio que le deuia de ciertos carneros que de el cõpro durante el matrimonio entre el e la dicha francisca gonçalez su muger.

XVII M.

¶ Ytem se facan dos mil y dozientos y cinquenta marauedis para pagar a Ioã ruiz castellano vezino de la dicha villa que el dicho pero garçia caro declaro por su testamento con que murio, y lo mando pagar que lo deuia.

II M. CCL

¶ Ytẽ se facan quarenta reales para pagar a pedro vazquez vgzino de laen trapero que el dicho pero garçia caro por su testamento cõ que murio le mando pagar.

I M. CCC LV

¶ Ytem se facã seis ducados para pagar a Ioã de prado que el dicho pero garçia caro por su testamẽto con que murio le mando pagar que le deuia de dineros el a el.

II M. CC

¶ Ytẽ se facã cinquenta y nueue reales que la dicha francisca gonçalez pago a Frãcisco ruiz de llera vezino de la dicha villa que las dichas partes declararon que el dicho

EXEMPLA PARTITIONVM.

166

cho pero garçia caro de via, mostro la dicha francisca gonçalez carta de pago de ellos.

II M.

VI

¶ Ytem por quanto los dichos pero garçia caro y francisca gonçalez su muger y el dicho pero garçia ferrano e ioãna de la torre su muger arrẽdarõ e recibierõ a rãta de el cõcejo de la dicha villa las tercias de pã e marauedis perteneciẽtes a su magestad en la dicha villa q̃ el dicho cõcejo tiene por encaucãmiẽto por tiẽpo de nueue años porque tomarõ a su cargo de redimir por el dicho cõcejo mil y 300. ducados de principal de censo q̃ tenia de diego coruera vezino de la ciudad de baeça e el entrentanto q̃ no le redimiesse pagasse la catorzena del dicho cõso, en cadaun año la mitad por el dia de pasqua de nauidad, e la otra mitad por el dia de S. ioã de el mes de iunio cõ ciertas cõdicionẽs como se cõtiene en las scripturas q̃ sobre ello estã otorgadas e es a cargo de las dichos pero garçia caro e la dicha francisca gonçalez su muger la mitad de el dicho arrẽdamiẽto, e por razõ de ello la dicha francisca gonçalez pago de la catorzena de el dicho cõso q̃ era a su cargo q̃ monto veinte y seys mil y ciẽto y diez y ocho marauedis de tres pagas despues de el fallecimiẽto de el dicho pero garçia caro, q̃ fuero de nauidad de sesenta e S. ioan, e nauidad de sesenta y vn años, facãse los dichos marauedis por la dicha francisca gonçalez porq̃ se inuctariarõ los fructos del dicho arrendamiento del dicho tiempo.

XXVI M. C XVII

¶ Ytem se facã ocho ducados para pagar a pedro Ximenez de villanueva vezino de la dicha villa guardador de pedro menor hijo de Antõ Sanchez de Bernardino para le acabar de pagar el alcãçe q̃ se hizo a los bienes de el dicho pero garçia caro por la quẽta que se le tomo de los bienes de el dicho menor porq̃ el dicho pero garçia caro fue su guardador primero.

III M.

¶ Ytẽ se facã para pagar ciẽto, y quatro reales a martin de valera en nõbre del cõrador augustin de arçeo q̃ se dñiã de cierta cal como lo declararon todas las partes.

¶ Ytẽ se facã mil y 200. y .5. marauedis para pagar al cõrador augustin de arçeo lo corrido de el dicho cõso d̃ su

III M. D XXXVI

fo

Q V A R T A P A R T E

1 M. DC V fo contenido de quinze mil marauedis de principal de tres pagas que fueron la de nauidad de en fin de el año de quinientos y setenta, e Sant Ioan, e nauidad de quinientos y setenta y vno.

XVIII M. DCC ¶ Ytem se facan diez y ocho mil y setecientos marauedis para pagar ala dicha Francisca gonçalez, que pago de los bienes de el dicho inuentario a Christoual de Caçorla e sus compañeros vezinos dela ciudad de jaé que le deuia el dicho Pero garçia caro de cierto vino ante mi el dicho escriuano.

XCII M. DCCC XXV ¶ Anfi que suman y montan los marauedis que se facan en la forma de suso conrenida, nouenta y dos mil y ochocientos y veynte y cinco marauedis.

CLXXII M. DCC XXX ¶ Los quales nouenta y dos mil y ochocientos y veynte y cinco marauedis quitados y descontados delas dichas dozientas y setenta y cinco mil y quinientos y cinquenta marauedis de suso contenido restan ciento e setenta e dos mil e setecientos e veinte y cinco marauedis.

¶ Delos quales dichos ciento y setenta y dos mil e setecientos e veinte y cinco mil marauedis de suso contenidos se facan los marauedis siguientes.

Heror ¶ Sacanse tres mil y quinientos marauedis para la dicha Francisca gonçalez de los dichos bienes de el dicho pero garçia caro, que le mando de arras al tiempo que con ella se caso por la scriptura de dote otorgada por el dicho pero garçia caro, que es la décima de los bienes de el capital del dicho pero garçia caro.

Heror ¶ Ytem se facan para la dicha Francisca gonçalez siete ducados que las dichas partes declararon auer gastado de bienes de el dicho inuentario en el mortuorio e misas cera, e pias causas del dicho pero garçia caro en cumplimiento de el testamento por el otorgado con que murio.

II M. DC XXV ¶ Anfi que suman y montan los marauedis que se facan en la forma de suso declarada seis mil y ciento y veinte y cinco marauedis.

¶ Los quales dichos seis mil y ciento y veinte y cinco marauedis quitados y descontados de los dichos ciento y setenta

EXEMPLA PARTITIONVM.

setenta y dos mil e setecientos e veinte y cinco marauedis resta por bienes multiplicados entre los dichos francisca gonçalez e pero garcia caro su marido ciento y setenta y seis mil y seiscientos marauedis.

CLXVI M. DC

¶ Los quales dichos ciento y setenta y seis mil y seiscientos marauedis de suso contenidos fechos dos partes vna para la dicha francisca gonçalez viuda, e otra para los dichos Alonso e pedro e ioanna e Ana e maria e leonor menores pertenecen a cada mitad ochenta y tres mil y trezientos marauedis.

LXXXIII M. CCC

¶ Ouó de auer la dicha francisca gonçalez viuda de su dote y herencia setenta y seis mil e nouecientos e cinquétay ocho marauedis y medio, e para ser pagada de las arras que le mando el dicho su marido, tres mil y quinientos marauedis, e para ser pagada de lo que gasto en el mortuorio e pias causas de el dicho su marido dos mil e seiscientos e veinte y cinco marauedis, e para redimir el censo del contador Augustin de arçeo quinze mil marauedis, e para pagar la catorzena de el dicho censo mil y seiscientos y cinco marauedis, e para pagar la deuda de el dicho pero Ximenez diez y siete mil marauedis, e para pagar la deuda de Ioan ruiz castellano seis ducados, e para pagar la deuda de pero vazquez vezino de iaen trapero quarenta reales, e para pagar la deuda de ioan de prado seis ducados, e para pagar la deuda de Christoual ruiz de lara dos mil y seis marauedis, e para pagar la deuda dela catorzena del censo de Diego coruera vezino dela ciudad de baeça veinte y seis mil y ciento e diez y ocho marauedis, e para pagar la deuda de martin de valera en nombre del contador augustin de arçeo tres mil e quinientos e treinta y seis marauedis, e para pagar la deuda de Christoual de caçorla e sus compañeros diez y ocho mil e seiscientos marauedis, e para pagar la deuda de pero Ximenez de villanueva tres mil marauedis, e para ser pagada de su mitad de multiplicado ochenta e tres mil e treziétos marauedis que anfi monta todo dozientas y cinquenta y nueue mil y dozientos y ocho marauedis y medio.

CCLIX M. CCVII.

M E N O R E S.

¶ Vieron de auer los dichos Alófo e Pedro e Ioana e Anna, e Maria e leo

Q V A R T A P A R S

leonor menores deel dicho pero garcia ferrano su guardador en su nombre de los bienes deel capital deel dicho pero garcia caro su padre treinta y cinco mil maravedis, e dela su mitad de multiplicado ochenta y tres mil y treccientas maravedis que ansi monta todo ciento y diez y ocho mil y treccientos maravedis.

¶ E por quanto como dicho e declarado esta en vn capitulo de suso en esta quenta e particion los dichos pero garcia caro e francisca gonçalez su muger, e pero ferrano, e ioanna dela torre su muger todos quatro de mã commun arrendaron e recibieron a renta del dicho concejo dela dicha villa de valde peñas, las dichas tercias de pan e maravedis pertenecientes en esta dicha villa a su magestad que el dicho concejo tomo y tiene por encabeçamiento porel dicho tiempo de nueue años por precio de en todos ellos mil y treccientos ducados que se obligan de redimir de vn censo que el dicho concejo tomo para pagar a su magestad la excencion dela dicha villa de Diego coruera vezino dela ciudad de Baeça, e que en el entretanto que no le redimiesßen pagassen la catorzena de ellos con ciertas condiciones penas e posturas como se contiene en las scripturas sobre ello otor-

gadas del qual dicho tiempo del dicho arrendamiento ha corrido quatro años queda por correr cinco años eno esta redimida parte ninguna deel dicho censo por tanto las dichas partes dixeron y declararon e consintieron e ouieron por bien que no embargante esta dicha scriptura de particion fecha entre ellos de los dichos bienes que todos ellos en quanto al dicho censo ansi sobre la paga e catorzena e redempcion deel que den por indiuiso e todos obligados e hipotecados como lo estan ala paga e cumplimiento de ello conforme alas dichas escripturas en tal manera que si ouiere ganancia en el dicho arrendamiento, que de todo el lleue la quarta parte de ella la dicha Francisca gonçalez e otra quarta parte los dichos menores, e los dichos pero garcia Serrano, e su muger otras dos quartas partes, e si perdida la parta en la forma de suso declarada e la paguen la vna quarta part la dicha francisca gonçalez, e la otra quarta parte los dichos menores, e las otras dos quartas partes los dichos pero garcia ferrano e su muger de los bienes de esta quenta e particiõ e obligados e hipotecados a ello y de los mas que en-

tre

EXEMPLA PARTITIONVM.

168

tre todos ellos se ganaren e multiplicaren con este cargo e grauamen cada vna delas dichas partes lleue los bienes rayzes y muebles y femouiètes que por esta quenta e particion lleuare y le cupiere y perteneciere.

¶ Ytem por quanto las dichas partes dixeron y declararon en el inuentario que se hizo de los bienes que quedaron e fincaron por fin y muerte deel dicho Garcia caro difunto se inuentario quarenta fanegas de trigo e cinco fanegas y media de çeuada e se taffo en precio cada fanega de trigo a trezientos y diez maravedis cada fanega, e cada fanega de çeuada a medio ducado que monta todo trece mil y quatrocientas y diez y ocho maravedis y medio, y que el dicho trigo y çeuada entra en el numero de pan que despues se inuentario por ante mi el dicho scriuano en veinte y nueue dias deel mes de mayo deste dicho presente año de quinientos y setenta y dos años que fue ciento y ochenta y cinco fanegas de trigo y treynta y tres fanegas de çeuada, e que las dichas quarenta fanegas de trigo y cinco fanegas y medio de çeuada se inuentariaron dos vezes, y que el precio de ello se deue de baxar del numero del dicho inuentario, y ansi se baxo en la manera siguiente.

¶ Montan las dichas quarenta fanegas de trigo e cinco fanegas y media de çeuada a los dichos precios los dichos treze mil y quatrocientos y diez y ocho maravedis y medio.

XIII. M. CCC. XVIIII

¶ Los quales dichos treze mil y quatrocientos y diez y ocho maravedis y medio fechos dos partes es cada parte seis mil y setecientos y nueue maravedis los quales se le quitan ala dicha francisca gonçalez de su parte y a los dichos menores otros tantos.

VI. M. DCC. IX

¶ Cupo ala dicha francisca gonçalez por esta quenta y particion dozientas y cinquenta y nueue mil y dozientos y ocho maravedis y medio como de suso es declarado.

CCLIX. M. CC. VIII

¶ Delas quales dichas doziétas y cinquenta y naue mil y dozientos y ocho maravedis y medio quitados, y descontados las dichas seis mil y setecientos y nueue maravedis y medio

raue

si quanto adde
quecho de diuisio
in lib. 2 c. 12 ex.

Q V A R T A P A R S

CCLII M. CCCC
XCIX

rauedis por la razon de suso contenida resta liquido q̄ ha de auer la dicha francisca gonçalez dozientas y cinquenta y dos mil y quatrocientos y nouenta y nueue marauedis y medio.

CXVIII. M. CCC

¶ Cupieron a los dichos menores por esta quenta y particion ciento y diez y ocho mil y trecientos marauedis.

CXLIII. DXCI

¶ De los quales dichos ciento y diez y ocho mil y trecientos marauedis quitados y descontados los dichos seis mil y setecientos y nueue marauedis por la razon de suso contenida resta liquido que han de auer los dichos menores ciento y onze mil y quinientos, y nouenta y vn marauedis.

¶ Y de esta manera en la forma de suso declarada se faça del dicho inuentario y numero de bienes las dichas quarenta fanegas de trigo y cinco fanegas y media de çeuada, y no se ha de entregar ninguna cosa ni parte de ello a ninguna de las dichas partes.

¶ En las dozientas y cinquenta y dos mil y quatrocientos y nouenta y nueue marauedis y medio que por esta quenta y particion obo de auer la dicha francisca gonçalez fue entregada eel dicho Diego gonçalez su marido juntamente con ella con el cargo y grauamen en el capitulo de esta dicha quenta de suso declarado y contenido en los bienes siguientes.

Entrego a Francisca Gonçalez.

PRimeramente la mitad de las casas y solares contenidos en el dicho inuentario que son en la dicha villa de valde peñas alinde de casas, y solar de Alvaro de dueñas y la calle real, la qual dicha mitad de casas, y solares se le dan hazia la parte del alinde de las dichas casas y solares de el dicho Alvaro de dueñas de consentimiento de todas las dichas partes apreciada la dicha mitad por Alõso de villanueva, y pasqual martinez aluañires en precio de diez y seis mil marauedis, y la otra mitad cabe a los dichos menores en treinta y nueue mil marauedis por estar de todo punto labrada y auer en ella cozina y pala

XVI M.

EXEMPLA PARTITIONVM.

179

palacio y bodega y caualleriça y camaras.

¶ Ytem otro solar de casa con vn edificio de casa fechos alinde de casa y solar de luis gomez e casas de alonso ramirez contenido en el inuentario en tres mil y quinientos marauedis.

III M. D

¶ Y de esta manera van otras partidas de bienes del inuentario con sus aprecio que las dos vltimas dizen en esta manera.

¶ Ytem que cobre la deuda de seiscientos y quarenta y dos marauedis que deue el dicho pero garcia ferrano contenido en el dicho inuentario.

DCXLII

¶ Ytem que cobre de los dichos menores sus hijos y del dicho pero garcia ferrano su guardador en su nombre cinco mil y ciento y cinquenta y dos marauedis y medio que llevaron mas en su entrego.

V M. CLII

¶ E así fue entregada la dicha francisca gonçalez y el dicho Diego gonçalez su marido en lo que ouieron de auer por esta quenta y particion.

¶ En los ciento y onze mil y quinientos y nouenta y vn marauedis que por esta quenta y particion ouieron de auer los dichos Alonso y pedro y Anna, y Ioanna y maria y leonor menores fueron entregador y sucrador en su nombre con el cargo y grauamen en el capitulo de esta dicha quenta de suso declarado y contenido en los bienes siguientes.

¶ Primeramente la mitad de las casas y solares contenidos en el dicho inuentario que son en la dicha villa de val de peñas alinde de casas y solar de Ioan de prado y de casas de alvaro de dueñas y la dicha calle real, la qual dicha mitad de casas y solar se les dan hazia la parte del alinde de las dichas casas y solar de el dicho ioan de prado y de consentimiento de todas las dichas partes apreciada la dicha mitad por aluañires en precio de 39. mil marauedis por estar de todo punto acabada e auer en ella cozina y palacio y bodega y caualleriça y camaras, y la otra mitad le cabe ala dicha francisca Gonçalez

Y su

Q V A R T A P A R T E

su madre en aprecio de diez y seys mil maravedis por estar labrada.

¶ Y tem vna huerta en el rio del agua de ranera termino dela dicha villa alinde de huerta de el dicho pero garcia ferrano e con el dicho rio tassada e apreciada en cinquenta mil maravedis.

¶ Y desta manera prosiguen otros capitulos y partidas en la dicha particion hasta henchir a los dichos menores en lo que ouieron de auer de su parte en los bienes de el inuentario y ciertos maravedis mas, y luego dize otro capitulo.

¶ E ansi fueron entregados los dichos menores y el dicho su curador en su nombre en lo que por esta particion y cuenta ouieron de auer y tienen demas cinco mil y ciento y cinquenta y dos maravedis y medio que han de boluer a la dicha francisca gonçalez su madre.

¶ E por quanto las dichas partes dixeran que la dicha francisca gonçalez pago despues de la fin y muerte del dicho su marido ocho ducados a la cofradia del santissimo sacramento de la dicha villa que el dicho su marido deuia de alcance que le fue hecho por la cuenta que se le tomo de priorazgo de la dicha cofradia y por oluido no se sacaron por deuda de el monton de los bienes por tanto sacanse de los bienes de los dichos menores los quatro ducados para quede ellos el dicho su guardador los pague a la dicha francisca gonçalez y los otros quatro ducados son a cargo de la dicha francisca gonçalez.

¶ E ansi se fenecio e hizo la dicha cuenta y particion de los dichos bienes en la manera que dicha es, la qual las dichas partes obieron por buena cierta y verdadera, y prometieron y se obligaron de estar, y passar por ella, y que no yran ni vedra contra ella, ni contra alguna cosa ni parte de ella agora ni en tiempo alguno por ninguna causa ni razon que sea y se obligaró los vnos a los otros y los otros a los otros de hazerse los bienes q por esta cuenta y particion les cabe a cada vno ciertos, y sanos.

¶ Y luego todos los suso dichas partes en esta queta y particion pidieron al dicho

dicho señor Ioan diaz de molina alcalde de la dicha villa aprueue las dichas quantas y condemne a las dichas partes a que las guarden y cūplan como en ellas se contiene y el dicho señor Alcalde que a todas ellas desde el principio hasta el cabo estubo presente de pedimiento de todos los suso dichos partes de esta dicha scriptura de quantas y particion las aprobo y por su sentencia diffinitiva los condeno aq las guarden y cūplá y estey y passien por ellas segun y como en ellas y en cada vna cosa y parte de ellas se contiene lo qual todas las dichas partes lo consintieron y lo firmaron de sus nombres el dicho señor alcalde y las dichas partes que sabia firmar y por los que no sabian lo firmo vn testigo a lo qual fueron testigos los suso dichos.

*¶ Hanc speciem partitionis seu diuisionis bonorum libuit exempli gratia hoc in tra-
tatu inserere, tum quod breuior & facilior sit ceteris quas ego viderim, tum quod
aliqua dubia extra ordinaria que non sunt in alijs diuisionibus ex ea resultent que
in ea male decisa & perperam ordinata sunt in tribus capitulis eius ut in sequen-
tibus apparebit quibus erroribus refecatis ac emendatis maiorem utilitatē ex hac
erronea diuisione habebit lector quam ex ea que recte ordinata sit, quippe cum erro-
ribus cognitis facilius ab eis declinare possit & ad viam veritatis accedere ac in-
stum statuere & ordinare.*

¶ Et primo notanda est hac diuisio & reprobanda in eo capitulo quod incipit.

¶ Sacanse tres mil y quinientos maravedis para la dicha francisca gonçalez de los dichos bienes de el dicho pero garcia caro que le mado de arras al tiempo que con ella se caso &cet. Porque bien considerado parece que se sacaron estas arras del monton de los bienes multiplicados y ganados durante el matrimonio lo qual no se pudo hazer porque se auian de sacar despues de partidos en dos partes iguales los bienes multiplicados sacando las arras de la parte que cupiesse al marido de sus propios bienes y no de los bienes communes suyos y de su marido, quod est contra ius nam arra sunt propria uxoris & eas lucratur ut in l. 1. tit. 2. lib. 3. fo. & l. 51. de Toro que hoc expresse disponit, por manera que este capitulo esta errado porque no se auia de poner en este lugar sino despues de auer sacado las deudas hechas durante el matrimonio y sacados los capitales que truxeron la muger y el marido al matrimonio y las otras cosas que se deuen sacar del cuerpo de bienes y de lo que restare hechas dos partes iguales de la q cupiere al marido se han de sacar y pagar las arras a la muger como deuda suya propria de el marido y no deuda comun como se hizo en esta particion sacado las arras del mōto y cuerpo

de bienes multiplicados que es horror notorio, solo en vn caso se podria sustentar el dicho capitulo de sacar de todo el cuerpo de bienes del inuentario de los bienes multiplicados durante el matrimonio, las arras, si al tiempo que el marido se caso le entrego luego a su muger las arras que le dio o prometio, y la muger las ouiesse recibido y despues las ouiesse consumido y gastado durante el matrimonio empleandola en alguna cosa, o sustentando los gastos y cargas de el matrimonio en tal caso se sacaran de los bienes multiplicados por bienes capitales de la muger que los truxo al matrimonio pues eran suyas como los otros bienes hereditarios o parafernales pues en efecto son bienes suyos propios de la muger las arras como lo disponen las dichas leyes reales.

¶ El otro capitulo de esta particion donde ay horror y agrauio es el siguiente que esta en pos deste que dize ansí.

¶ Y tem se facan para la dicha francisca gonçalez siete ducados que las dichas partes declararon auer gastado de bienes del dicho inuentario en el mortuorio e missas: cera e pias causas del dicho Pedro Garcia caro en cumplimiento de el testamento por el otorgado con que murio.

¶ Porque por la misma razon que obo horror y agrauio en el precedete capitulo contra la muger ay horror en este porque los gastos de el entierro y missas y cera y las otras cosas de que se haze mencion en este capitulo no se han de sacar de los bienes communes multiplicados sino de la parte que le pertenece al marido de su mitad de multiplicado o de qualesquier otros bienes suyos, porque teniendo bienes qualquiera de ellos se ha de enterrar a su costa y es deuda suya propia y no de la muger que queda viua, o de el marido si la muger fuesse difunta. *ut in l. at si quis prope finem, ff. de religio. vers. de suo enim. et in l. in eum, et l. celsus eo. tit.* y ansí facandose estos gastos de el monton de los bienes multiplicados es agrauada la muger en este capitulo en la mitad porque no deue ella cosa alguna de ellos sino los bienes y herederos del marido pues es negocio suyo propio y no es deuda de la muger, ni contrayda durante el matrimonio, *de suo enim expedit defunctos funerari non de alieno, ut in dicta l. at si quis post medium, §. idem labeo ait vers. de suo enim. ff. de religio.* y para reformar el dicho error y agrauio se han de sacar los dichos gastos de el entierro y obras pias de la parte que ha de auer y le cupiere al marido y a sus herederos de la mitad de lo multiplicado y ganado durante el matrimonio, y no del monton de la hazienda y bienes multiplicados, y aquello que se sacare se

ha de

ha de aplicar y restituir a la muger para que con ello cumpla los bienes del inuentario de donde lo sacó y hizo los dichos gastos pues le esta hecho cargo de todos los bienes del inuentario como se dixo arriba en principio de esta particion.

¶ El tercero horror y agrauio que parece que ay en esta dicha particion que comienza y dize ansí.

¶ Por quanto las dichas partes dixerón que la dicha francisca gonçalez pago despues de la fin y muerte del dicho su marido ocho ducados a la cofradia del sanctissimo sacramento de la dicha villa que el dicho su marido deuia de alcançe que le fue hecho de la cuenta que se le tomo del priorazgo de la dicha cofradia y por oluido no se sacaron por deuda del monton de los bienes por tanto sacanse de los bienes de los dichos menores los quatro ducados para que de ellos el dicho su guardador los pague a la dicha francisca gonçalez y los otros quatro ducados son a cargo de la dicha francisca gonçalez.

¶ Este capitulo de esta particion aunque parece que esta bien ordenado y justificado se ha de advertir que podria estar herrado y agrauado en vn caso, y por que esta cortamente scripto se apuntara aqui en que caso esta bien puesto y en que caso estaria herrado para que se entienda en otros casos semejantes de mas qualidad que este lo que se deue saber y hazer y digo que este capitulo estara bien puesto en esta manera si la muger pago esta deuda del marido de los bienes del inuentario de que le esta hecho cargo de ella como se le hizo al principio de esta particion, y quetas por que en tal caso auiedo ella pagado esta deuda del marido de los bienes de el inuentario de que a ella se hizo cargo es visto auerlos pagado de sus propios bienes pues le hazen cargo a ella de todos los bienes del inuentario y se parte como si ella los tuuiesse, y pagado ella de sus propios bienes, o de los bienes de el inuentario de que ella se haze cargo que es lo mismo: es justo que los menores le pague la mitad, que deuia ellos de esta deuda, y la otra mitad la pague la muger de sus bienes pues ella deuia la mitad de las ganancias de las quales se auia de sacar esta deuda, pero sino se pago de los bienes propios de la muger ni de los bienes del inuentario sino que los pago de los bienes que daró al tiempo que murio el marido antes que se inuentariassen en tal caso estaria herrado e iniusto este capitulo por que no seria los hijos obligados a pagar a la madre cosa alguna de esta deuda que pago, pues la pago de los bienes comunes que era de la madre y de el padre y de lo que quando muerto el marido antes que se hiziesse inuentario de ellos, de los quales no le esta hecho cargo como dicho es, a lo qual se ha de ad

Q V A R T A P A R S

mucho porque este capitulo esta corto que auia de dezir para estar justificado en esta manera, e por quanto dixeron que la dicha francisca gonçalez pago despues dela fin y muerte del dicho su marido ocho ducados de los bienes del inuentario de que le esta hecho cargo & cet. por que cõ dezir sola esta palabra (de los bienes del inuẽtario) se quita esta dubda y no diziendola como no la dize queda la dicha que arriba esta apuntada que en el vn caso queda justificada la dicha partida y en el otro iniusta, *ut apparet ex supra dictis: his autẽ erroribus deductis & declaratis, in ceteris remanet iusta & bene ordinata prædicta diuisio.*

¶ *Possit tamen hic dubitari de alio capitulo quod in prædicta diuisione continetur an de iure valeat vel sustineri possit quod incipit,* primeramente la mitad de las casas y solares contenidas en el dicho inuentario que son en la dicha villa de valde peñas alinde de casas y solar de Alvaro de dueñas, & cet. la qual dicha mitad de casas y solares se le dan hazia la mitad, de las casas del dicho alvaro de dueñas de consentimiento de ambas las dichas partes apreciada la dicha mitad de casas en diez y seis mil marauedis & cet. a donde parece que los contadores dieron la mitad de casas en el entrego que hizieron a francisca gonçalez madre de los menores apreciada y tassada en diez y seis mil marauedis, y la otra mitad de casas y solares dieron a los dichos menores apreciada en treinta y nueue mil marauedis, lo qual parece gran desigualdad y agrauio que siendo apreciadas las dichas casas y solares en cinquenta y cinco mil marauedis los dichos contadores den la mitad de las dichas casas y las adjudiquen a la vna parte en diez y seis mil marauedis y la otra mitad a la otra parte apreciada en treinta y nueue mil marauedis lo qual parece cosa iniusta y extraordinaria y contra toda la orden y forma que se suele tener en las particiones porque como diximos arriba, *in prima parte huius tractatus* los contadores para hazer justamente la particion no han de adjudicar ellos ninguna cosa de los bienes del inuentario, de cuya particion se tracta en los apreciados que estan dichos a ninguna de las partes porq̃ en esto podria hazer mucho agrauio a las partes adjudicando al vno lo q̃ es muy bueno y esta apreciado en baxos precios y al otro lo que no es tã bueno y esta cargado y apreciado en mas de lo que vale sino q̃ hã de sortear los bienes entre las partes lo q̃ hã de llevar cada vno en el precio que esta hecho porque esta es la forma mas iusta y juridica de hazer semejãtes particiones, lo qual aqui no hizierõ, sino que ellos adjudicaron las dichas casas y en diferentes precios a las dichas partes a cada una su mitad de lo qual resultã dos dubdas la vna si pudierõ adjudica

llas alas

alas partes las dichas casas y los otros bienes que entregaron y adjudicaron por su auctoridad sin sortearlas, y la otra si pudieron los dichos contadores subir o baxar el precio de cada mitad de las dichas casas repartiendo mas a la vna mitad que a la otra como aqui lo hizieron, *quod est bene notandum quia ista dubia quotidie contingunt in partitionibus bonorum.* ¶ Alo qual se responde que en el caso presente en que estamos de esta particion el caso es sin dubda y esta justamente hecho porque se iustifica de dos cosas la vna que los contadores adjudicaron la mitad de las casas diuisas y no pro in diuiso a la dicha francisca gonçalez que estaua hazia la parte y linde de las casas de alvaro de dueñas que era lo de menos valor porque no estaua labrada y por esto la tassaron y repartieron la otra mitad de casas en treinta y nueue mil marauedis, porque estaua labrada y edificadas en ella las pieças q̃ el dicho capitulo dize, y no adjudicando la mitad pro in diuiso sino diuidida bien puede valer la vna mitad mas que la otra, y así no ay en esto agrauio. y lo otro porq̃ esto se hizo de conformidad y consentimiento de las partes como lo dize y declara el dicho capitulo que es de mucha consideracion, porque de otra manera la dicha particion era muy iniusta en quanto al dicho capitulo, y no podian cargar los dichos contadores mas de la mitad de el precio a la vna parte, y la otra mitad a la otra haciendo las dichas adjudicaciones pro in diuiso, o adjudicarlas y entregarlas enteramente a la vna parte en todo el precio en que fueron tassadas que fueron cinquenta mil marauedis, en caso que los contadores pudiesen adjudicar y entregar a las partes en los bienes de el inuentario lo que cabe a cada vno de ellos.

¶ Quanto a la otra dubda si pueden los contadores adjudicar y entregar a las partes a cada vno su parte que le cabe en los bienes que a ellos les parece sin sortearlos, digo que a esto esta respondido latamente, *in prima parte huius tractatus ubi resoluiimus,* que aunque es mas justificada la particion que se haze adjudicando a cada vno lo que le cabe por fuerza y no a su aluedrio de los contadores, pero q̃ tienen iurisdiccion y pueden ellos hazer las dichas adjudicaciones y entregos a cada vna de las partes de lo que han de auer y les pertenece a su arbitrio, *¶ ita volumus, que practica utilis est & multas questiones derimit et summitur ex decisione tex. in l. meuius. §. arbiter et in l. in iudicio fami. herci. ff. fami. herci. et. l. cum fidei commissum. ff. de confess. quod tñ. procedit cum hac moderacione et limitatione dũ tamẽ prædicti arbitri in prædictis adjudicationibus non ledant uel grauent aliquã partẽ quod si fecerint poterit ab eis appellari, ut supradiximus in prima parte huius tractatus in cap. quod de istis arbitris ad diuidendum datis loquitur & cet.*

O T R A F O R M A D E

PARTICION HECHA DE LOS BIENES COM-

MUNES ENTRE EL MARIDO Y MUGER Y

Hijos del primero y segundo matrimonio.



*VNC videndum est de alia forma & exemplo parti-
tionis bonorum inter maritum & uxorem liberos habē-
tes, tam primi, quam secundi matrimonij, in qua nimis
advertere oportet quia difficilior est ceteris & pauci eā
recte perficiunt sine aliquo errore vel grauamine, ita ut
merito cum Vergilio dicere possim: apparent raro nantes
ingurgite vasto. ut ex infra dicendis apparebit.*

*Et quia inueni quendam partitionem bonorum factam inter maritum & uxo-
rem liberos habentes primi & secundi matrimonij satis curiose & eleganti stillo fa-
ctam cuius exemplum posuit Laurentius de niebla, in quodam breui tractatu suo,
quem fecit de partitionibus, qua paucis additis & mutatis rite & recte facta esse
videtur, ideo exemplum eius hic inserere placuit, dictamq; partitionem reformare
& notare, in locis ubi emendatione indiget, ubi tractabimus in quibus consistat
prædicti errores, & grauamina, ut facilius lector ea possit fugere cum casus eue-
nerit & ad veritatem accedere, eamq; diffinire valeat: quæ talis est.*

Particion por terceros.

VN hombre caso con vna muger y no rezibio con ella bienes nin-
gunos, y el lleuo al matrimonio cient mil marauedis, fallecida esta mu-
ger este hombre caso segunda vez con otra muger, y recibio con ella
cierta cantidad de bienes, y el lleuo al segundo matrimonio todos
los bienes que le quedaron del primero sin apreciar, este hombre durā
te este segundo matrimonio caso hijos de el primero matrimonio y les
dio bienes, y así mismo pago deudas que deuia contraydas en el pri-
mero matrimonio, fallecido este hombre dexo seis hijos del primero
matrimonio, y tres del segundo, los bienes que dexo estuieron in diui-
sos ciertos años y rentaron los bienes rayzes del capital la cantidad q̄
se declara adelante, quedaron así mismo bienes del segundo matrimo-
nio. pedida particion por todas las partes, y hecho inuentario y apre-
cio de bienes, y todos los demas auctos y acceptaciones y declaracio-
nes

nes que conuiene, y auiendo nombrado terceros contadores y parti-
dores para hazer la particion los dichos terceros la deuen hazer en la
forma de yuso contenida, y hecha la deuen presentar ante el luez y e-
scriuano dela causa y dira.

Muy Magnifico señor

Fulano, y fulano terceros nombrados por parte de la muger y here-
deros de fulano difunto para les partir y diuidir los bienes que que-
daron y fincaron por fin y fallecimiento del dicho fulano entre los su-
fo dichos. Dezimos que visto el proceso de pleyto que entre ellos se ha
tractado, y el testamento del dicho fulano en el presentado, y confesio-
nes hechas por las partes y el inuentario y aprecio de los dichos bienes
y lo que mas fue necesario ver, y siendo informados de las dichas par-
tes de algunas cosas que para la claridad y determinacion de algunas
dubdas conuino saber, hizimos la dicha particion y diuision de bienes
a nuestro leal saber y entender en la forma siguiente.

Cuerpo de bienes.

Ponerse han todos los bienes y los precios en que vá
apreciados y dira.

Por manera que monta el dicho cuerpo de bienes vn
quento y quinientas y ochenta y tres mil y setecientos,
y cinquenta y ocho marauedis.

*vnquent. D I XXXIII
M. DCCLVIII*

Dote de la segunda muger por que la primera no le tuuo

Del qual dicho cuerpo de bienes se facan quarenta
mil marauedis que parece que la dicha fulana lle-
uo al matrimonio quando caso con el dicho fulano su
marido.

XL. M.

Deudas.

Sacanse así mismo las deudas que parece que se de-
uen dela hazienda contraydas en el matrimonio en
tre los dichos fulano y fulana su segunda muger que son las siguientes.

Ys Po-

Q V A R T A P A R S

Poner se la aqui se deuen y la cantidad dira.

Por manera que montan las dichas deudas ciento y ocho mil y dozientos y treinta y seis marauedis.

CXVIII. M. CCXXVI

Capital.

Sacase del dicho cuerpo de bienes el capital que el dicho fulano lleuo al segundo matrimonio quando caso con la dicha fulana su muger en el specie que los lleuo porque fueron por apreciar que son tantas vacas en pie, y vn molino de pan, y vnas casas, y vna viña y tales tributos y bienes que monta el dicho capital como agora estan apreciados los dichos bienes quatrocientos y setenta y cinco mil y ciento y veinte y cinco marauedis

CCCCLXXV M. CXXV.

Fruetos.

Sacase ansi mismo del dicho cuerpo de bienes los fruetsos que han rentado los dichos bienes raizes del capital despues de la muerte del dicho fulano sin contar lo que rentaron el año que murio porque aquellos fueron communes los demas rentaron lo siguiente.

Año de tal.

Rentaron los dichos bienes tantos marauedis.

Año de tal.

Rentaron los dichos bienes tantos marauedis.

Por esta orden deue ponerse diziendo particularmente lo que cada cosa rentare. y dira.

CXXII. M. CXLII

Por manera que montan los dichos fruetsos ciento, y veinte y dos mil y ciento y quarenta y dos marauedis.

Expensas.

De los quales se facan cinco mil marauedis que parece

EXEMPLA PARTITIONVM.

rece auerse pagado los dichos años de tributo corrido que se deuan sobre los dichos bienes.

V. M.

Por manera que sacadas las expensas de los dichos fruetsos queda neto a los herederos del dicho fulano de renta de los dichos bienes que les pertenece ciento y diez y siete mil y ciento y quarenta y dos marauedis.

CXVII. M. CXLII

En la forma suso dicha monta la dote y deudas e bienes de el capital y fruetsos que se facan del dicho cuerpo de bienes setecientos y setenta mil y quinientos y tres marauedis.

DCCLXXX. M. D. III

Multiplicado.

Los quales sacados del dicho cuerpo de bienes parece que queda y ay de multiplicado durante el matrimonio entre los dichos fulano y fulana su muger ochocientas y treze mil y dozientos y cinquenta y cinco marauedis.

DCCCXIII. M. CCLV

Lo que pertenece a la segunda muger de lo que su marido pago durante el dicho segundo matrimonio.

De los quales dichos bienes multiplicados se faca ciento y nouenta y nueue mil y nouecientos y treinta y seis marauedis que la dicha fulana ha de auer en lugar de otros tantos que el dicho fulano, durante el matrimonio segundo con la dicha fulana su muger, pago, y gasto de los bienes en esta manera tanto que dio a fulana su hija en casamiento, y tanto a fulana, y tanto a fulana sus hijas, y de fulana su primera muger al tiempo que la caso, y tanto que pago a fulano y tanto a fulano, que el dicho fulano defunto les deuia de deudas que conto traxo durante el primero matrimonio que pago durante el segundo como todo consta y parece por el proceso de esta dicha particion.

CXCIX. M. CCCC XXXVI

Los quales dichos ciento y nouenta y nueue mil e nouecientos y treinta y seis marauedis sacados de los dichos

Q V A R T A P A R S

CCXXIII M. C CCXXIX

chos bienes multiplicados quedá por bienes partibles entre los dichos muger e hijos del dicho fulano seiscie-
tas y treze mil e trecientos y diez y nueue marauedis.

¶ Las quales dichas seiscientas y treze mil y trezientos y diez y nueue marauedis delos bienes multiplicados repartidos entre la dicha fulana segunda muger y los hi-
jos del dicho fulano representando la persona de su pa-
dre cabe a cada parte la mitad que son trecientas y seis mil y seis cientos y cinquenta y nueue marauedis y me-
dio.

CCCVI M. DCLIX

Entrego ala muger y particiones.

PARece por esta partició que le pertenece ya de auer la dicha fulana viuda dela dote que lleuo a poder del dicho fulano su marido quando conel caso quaréta mil marauedis, y delos bienes multiplicados ciento y nouenta y nueue mil y nouecientos y treinta y seis marauedis en lugar de otros tantos que el dicho su marido fulano pago durante su matrimonio de deudas que deuia antes que conel calase, y que dio en dote a hijas suyas del pri-
mero matrimonio, y otras trecientas y seis mil y seiscientos y cinquenta y nueue marauedis y medio, que le cupo dela mitad delo multiplicado que son todos quinientos y quarenta y seis mil, e quinientos e nouéta y cinco marauedis y medio los quales se le dan y entregan ala suso di-
cha en los bienes y precios siguientes en esta manera.

Aqui los bienes.

CON los quales dichos bienes de suso contenidos y declarados la suso dicha va pagada de su dote y multiplicado y delo que mas le per-
tenecio segun dicho es.

Entrego a deudas.

PARece por esta partición que montan las deudas que se deuen alas personas en ella contenidas ciento y ocho mil y dozientos y treinta y seis marauedis y para los cumplir y pagarle da y entrega ala dicha fulana, o a fulano vno delos herederos los bienes siguientes.

Aqui

EXEMPLA PARTITIONVM.

Aqui los bienes.

CON los quales dichos bienes de suso contenidos y declarados se pueden pagar las dichas deudas con que si los dichos bienes se menos cabaré en los precios y no vbiere para pagar las dichas deudas pague cada vno su parte e si sobrare lo partan por la misma orden.

Partija entre los hijos de fulano.

SON herederos de fulano difuncto fulano, y fulano & cet.

¶ Parece por esta particion que los bienes que pertene-
cen a los herederos de fulano son los siguientes.

¶ Los bienes que al dicho fulano quedaron disuelto el primero matrimonio que lleuo al segundo sin apreciar en la especie que los lleuo que valen al presente quatro-
cientos y setenta y cinco mil y ciento y veinte y cinco marauedis y los fructos delos dichos bienes que mon-
taron ciento y diez y siete mil y ciento y quarenta y dos marauedis, que son todos quinientos y nouenta y dos mil y dozientos y sesenta y siete marauedis delos qua-
les sacados cient mil marauedis que el dicho fulano lle-
uo de capital al dicho primero matrimonio, y ochenta y quatro mil y quatrocientos y ochenta y cinco marauedis que el dicho fulano y fulana su primera muger deuia a fulano y fulano, lo demas son bienes gananciales en el primero matrimonio y procedido de ellos segun lo qual pertenece ala dicha fulana primera muger y a sus hijos en su cabeça la mitad delos dichos bienes multiplica-
dos y procedido de ellos que monta dozientas y tres mil y ochocientos y nouenra y vn marauedis, y todo lo demas cumplimiento alas dichas quinientas y nouéta y dos mil y dozientos y sesenta y siete marauedis que en esta particion se haze mencion pertenecen al dicho fulano y a todos sus hijos en su cabeça que monta tre-
zientos y ochenta y ocho mil y trecientos y setenta y seis marauedis.

*parte dela prime-
ra muge.*

*Ay error en este
capitulo como es
ta adelante.*

parte del padre.

CCIII M. DCCC CXI

CCCLXXXVIII M.
CCCLXXVI

Par-

Q V A R T A P A R T E

Particiones.

CCCXVIII.M.CCCXIX
HAN de auer ansi mismo los hijos del dicho fulano de los bienes multiplicados del segundo matrimonio trecientas y seis mil, e trecientos y diez y nueue marauedis y medio.

Lo que trahen a collacion.

CON los quales se juntan los marauedis que montan los bienes que los fuso dichos traen a collacion en esta particion que son los siguientes.

¶ El dicho fulano tantos marauedis que tiene confesado auer recibido de sus padres la mitad a quenta del dicho fulano su padre, y la otra mitad de la dicha fulana su madre primera muger, que monta cada mitad tanto.

¶ Ansi por esta orden se pornan todos los demas y dira luego

¶ Por manera que monta el capital y bienes multiplicados del dicho fulano en el primero y segundo matrimonio con lo que sus hijos trahen a collacion en esta particion que han recibido de su padre setecientas e noueta e nueue mil e trecientos y ochenta e siete marauedis y medio.

DCXCIX.M.CCC
LXXXVII.

¶ Monta la parte de bienes de la dicha fulana primera muger con lo que sus hijos trahen a collacion que han recibido de su parte trecientas y ocho mil y quinientos y ochenta y dos marauedis.

¶ Las quales dichas setecientas y nouenta y nueue mil y setecientos y ochenta y siete marauedis y medio de la parte del padre repartidos entre los dichos sus hijos que son nueue del primero y segundo matrimonio cabe a cada vno de ellos de la herencia del dicho su padre ochenta y ocho mil e ochocientos y veinte, y vn marauedis.

Aqui diran que son los herederos y los bienes dellos.

Lo mismo que arriba.

¶ Y las dichas trecientas y ocho mil y quinientos marauedis de la parte de la dicha fulana primera muger repartidos entre sus hijos y herederos que son seis cabe a cada

EXEMPLA PARTITIONVM.

cada vno de ellos de la herencia de la dicha su madre cinquenta y vn mil y quatrocientos y treinta marauedis.

LXXXVIII.M.DCC
CXXI.
LXXXVIII.M.DCC
CXXI.

Entregos.

PARece por esta particion que le pertenece y ha de auer fulano hijo de fulano y de fulana su primera muger de la herencia del dicho su padre ochenta y ocho mil y ochocientos y veinte y vn marauedis y de la herencia de la dicha su madre cinquenta y vn mil y quatrocientos y treinta marauedis, que son todas ciento y quatroenta mil y docientos y cinquenta y vn marauedis, los quales se le dan y entregan en los bienes siguientes.

LXXXVIII.M.DCC
CXXI.
LXXXVII.M.DCC
CXXI.
LXXXVIII.M.DCC
CXXI.
LXXXVIII.M.DCC
CXXI.
LXXXVIII.M.DCC
CXXI.
LXXXVIII.M.DCC
CXXI.

Aqui los bienes.

PRimeramente se les dan las tantas mil marauedis, que el fuso dicho tiene recibidos que truxo a collacion en esta particion.

Luego los demas bienes.

CON los quales dichos bienes de suso contenidos y declarados el dicho fulano va pagado de la legitima que ouo de auer de los dichos sus padres segun dicho es.

Por esta orden se pornan los demas entregos.

LA qual dicha diuision y particion de bienes, nos los dichos terceros haemos hecho a nuestro leal saber y enteder sin fraude ni cubierta, y ansi lo juramos a Dios & cet. Para que de ello conste lo firmamos de nuestros nobres que es fecha y por nos acabada en tal parte tantos dias de tal mes de tal año.

Lo que el Iuez prouee.

PResentada la dicha particion en la manera que dicha es el dicho señor Iuez mando dar traslado de

lla alas partes a quien toca, y les mando que si tienen que dezir y allegar algo contra la dicha particion lo digan y alleguen dentro de tres dias primeros siguientes con aperciuimiento que el termino passado aprobata la dicha particion y mandara se cumpla como en ella se contiene y proueera en todo justicia y ansi lo mando y firmo testigos.

¶ Poner se han las notificaciones, e ansi lo que las partes o cada vna de ellas dixeran y respondieren ante el Iuez y lo que el prouee que sera.

¶ El dicho señor Iuez visto el pedimiento hecho por los suso dichos, y la dicha diuision y particion de bienes dixo que tanto quanto de derecho puede y deue la aprouaua y aprouo la dicha particion, e mado que se guarde e cumpla como en ella se codtiene y condemno alas dichas partes y a cada vna de ellas que porella esten y pasen y no vayan contra ella so pena al que lo contrario hiziere de cinquenta mil marauedis la mitad para la camara de su magestad, e la otra mitad para la parte. E otro si los condemno a que si de aqui adelante en algun tiempo saliere contradicion o mala voz a qualquiera delas partes a los bienes que por esta particion le han cabido y lleva que todos en comunidad se han obligados alas expélas y gastos e a repartir entre si lo que por juyzio fuere quitado a qualquier de los suso dichos y ansi lo declaro pronuncio y mando e lo firmo de su nombre.

¶ Esta particion aunque parece que esta buena y justa en effeto esta herada y agrauada en algunas cosas que se contienen en los capitulos siguientes en la particion que haze con la primera muger y sus hijos don de dize.

¶ Primeramente en el capitulo que comienza sacase ansi mismo del dicho cuerpo de bienes los fructos q̄ han rentado los dichos bienes del capital despues de la muerte de el dicho fulano & cet. Y dize adelante otro capitulo.

¶ Por manera que sacadas las despensas de los dichos fructos queda neto a los herederos del dicho fulano de renta de los dichos bienes que les pertenece ciento y diez y siete mil, y ciento y quarenta y dos marauedis

¶ Y dize mas adelante partija entre los hijos de fulano.

¶ Y mas adelante en otro capitulo dize parece por esta particion que los bienes que pertenecen a los herederos de fulano son los siguientes. Y luego successiuamente dize otro capitulo que esta con esta señal.

¶ *Este es el capitulo que va errado.* Los bienes que el dicho fulano quedaron disueltos el primero matrimonio que lleuo al segundo sin apreciar

en la especie que los lleuo que valen al presente quatrocientas y setenta y cinco mil y ciento y veynticinco marauedis y los fructos de los dichos bienes, que montaron ciento y diez y siete mil, y ciento y quarenta y dos marauedis, que son todos quinientas y nouenta y dos mil y dozié tos y sessenta y siete marauedis, de los quales se sacan cien mil marauedis que el dicho fulano lleuo de capital al dicho primero matrimonio y ochenta y quatro mil y quatrocientos y ochenta y cinco marauedis que el dicho fulano y fulana su primera muger deuián a fulano y a fulano, los demas son bienes gananciales en el primero matrimonio y procedido dellos, segun lo qual pertenece a la dicha fulana primera muger y a sus hijos en su cabeça la mitad de los dichos bienes multiplicados y procedido dellos, que monta dozientas y tres mil y ochocientos y nouenta y vn marauedis, y todos los demas cumplimie to a las dichas quinientas y nouenta y dos mil y dozié tos y sessenta y siete marauedis que en esta particion se haze mencion pertenescen al dicho fulano y a todos sus hijos en su cabeça, que montan trezientas y ocho mil y trezientos y setenta y seys marauedis.

¶ Deste capitulo y los precedétes se nota, que el auetor dellos para hazer particion con la primera muger y sus hijos de los bienes multiplicados durante el primero matrimonio haze vn cuerpo de bienes del valor y estimacion que tenían los bienes in especie que el marido defuncto truxo al segundo matrimonio que se auian ganado en el primero, que fueron quatrocientas y setenta y cinco mil y ciento y veynte y cinco marauedis, y mas ciento y diez y siete mil y ciento y quarenta y dos marauedis del valor de los fructos que estos bienes auian rentado despues que el padre murio, que son todos quinientas y nouenta y dos mil y dozié tos y setenta y siete marauedis, de los quales saca cien mil marauedis que el marido lleuo de su capital al primero matrimonio. Delo qual sale horror y agrauio, porque estos cien mil marauedis del capital que el marido lleuo al primero matrimonio se auian de sacar del capital de los bienes multiplicados en el dicho primero matrimonio, y no de los fructos que rentaron despues de fallecido el padre de estos herederos, porque estos bienes no son todos mejorados en el primero matrimonio para que se ayá de partir ellos y los fructos que an rentado y igualmente entre el marido y la muger primera y sus herederos como los parte en este capitulo despues de sacadas ciertas deudas hechas en el primero matrimonio, y los cien mil marauedis del capital del marido: porque se paga en efecto al marido de los cien mil marauedis

auedis de su capital con los fructos que auian rentado los dichos bienes despues de el muerto, que montaron los dichos cien mil maraue-
dis del capital del marido, porque rentaron ciento y diez y siete mil y
ciento y quarenta y dos marauedis, como arriba va declarado, y no era
justo que se partiesen todos los bienes multiplicados durate el prime-
ro matrimonio y los fructos dellos por yguales partes entre los herede-
ros de la primera muger y del marido hasta que se sacassen del dicho
cuerpo de bienes multiplicados los cien mil marauedis del capital del
marido y las deudas hechas en el dicho primero matrimonio, porque
el capital del marido y las deudas hechas en el primero matrimonio cõ
sumieron pro rata los bienes multiplicados en el dicho primero matri-
monio, porque no ay bienes multiplicados en la compañía ni en el ma-
trimonio, aunque aya muchos bienes comprados hasta sacar los capi-
tales del marido y de la muger y las deudas hechas en el matrimonio.
ut in l. mutius. ff. pro socio & late diximus in superioribus, porque bien pudo
ser que estos bienes multiplicados en el primero matrimonio valiesse
tan poco al tiempo que murio la primera muger que no mõtassen mas
de los cien mil marauedis del capital del marido y las deudas hechas en
el primero matrimonio. Y siendo así es agrauio y horror euidente cõ-
tra los herederos del marido que se saquen para los herederos de la mu-
ger primera la mitad de estos bienes multiplicados en el primero matri-
monio, y la mitad de los fructos dellos pues no son suyos la mitad de es-
tos bienes multiplicados hasta que se saquen primero las deudas y los
cien mil marauedis de capital del marido del cuerpo de los dichos bie-
nes multiplicados, y no de los fructos juntandolos con el capital de los
bienes multiplicados, como dicho es, y así se concluye que ay en esto
agrauio y horror euidente y se deve reformar en esta manera, que de los
dichos bienes multiplicados en el primero matrimonio que montarõ
quatrocientos y setenta y cinco mil y ciento y veynte y cinco maraue-
dis se saque primero las dichas deudas hechas en el primero matrimo-
nio, y los dichos cien mil marauedis del capital del marido, que mon-
ta todo ciento y ochenta y quatro mil y quatrocientos y ochenta y ein-
co marauedis, los quales sacados quedan por bienes multiplicados en
el dicho primero matrimonio dozientas y nouenta mil y seiscientos y
quarenta marauedis los quales se an de partir por medio entre los he-
rederos de la primera muger por cabeça de su madre y los herederos
del padre y los fructos de los dichos bienes que rõtaron despues de fa-
llecido el padre se partiran pro rata, segun que cada vna de las partes
tiene

tiene en los dichos bienes multiplicados en esta manera, q̃ a la muger
primera y a sus herederos les queda de parte en los dichos bienes mul-
tiplicados ciento y quarenta y cinco mil y trezientos y veynte maraue-
dis sacados del dicho capital del marido y deudas hechas en el prime-
ro matrimonio, y todo lo restante al marido y a sus herederos, que mõ-
ta con los cien mil de su capital dozientas y quarenta y cinco mil y tre-
zientos y veynte marauedis, y pro rata de estos se partiran los fructos.

¶ Ytem se a de advertir, que para que vaya justificada la dicha particiõ
en este articulo, se a de presuponer que estos bienes multiplicados en
el primero matrimonio tenia el mismo valor que se tãssõ al tiempo de
esta particion al tiempo que murio la primera muger, pero si estonces
valian menos y agora valen las quatrocientas y setenta y cinco mil y cie-
to y veynte y cinco marauedis en que se apreciaron por algunos mejo-
ramientos que en ellos ouiesse fecho el marido despues de biudo, o du-
rante el segundo matrimonio, en tal caso aunque este bien hecho el a-
precio de lo que agora valen estos bienes para hazer particiõ cõ la mu-
ger segunda, pero no esta bien hecho para partir con la muger prime-
ra y sus herederos, porque cõ ella solamente se an de apreciar segun el
precio que tenian al tiempo que ella murio, porque lo que despues se
mejoro en ellos, no es multiplicado de la primera muger sino de la segun-
da, si se mejoro en el segundo matrimonio, y a ella se le a de dar la mitad
de estos mejoramientos, o a los herederos del marido si el lo hizo estã-
do biudo de la muger primera.

¶ *Sed est notabile dubium*, si estos mejoramientos que se ouiesse fecho en
estos bienes, rayzes que se ganaron durate el primero matrimonio no
fuesse hechos en algunas obras o gastos que en ellos ouiesse fecho el
marido despues de muerte la primera muger, sino que con el tiempo se
ouiesse fecho los tales mejoramientos, o porque el tiempo a crecido
el valor dellos, o porque se criaron y valieron mas con el tiempo, porq̃
eran majuelos, o oliuares pequeños, o guertas y arboledas que no esta-
uan criadas sino plantadas y que començauan a dar algũ fructo mas
que la costa, y despues crecieron y valen mucho mas. Si seran estos me-
joramientos del marido en cuyo tiempo se hizieron despues de falleci-
da la primera muger y de la segunda, o seran del marido y de los here-
deros de la muger primera? *Et videtur quod dicta melioramenta cursu tem-
poris facta naturaliter sint propria mariti & eius secunda uxoris no prima, quia
soluta matrimonio per mortem uxoris soluta est societas inter eam & maritum, id
circo non ultra protendi debent lucra nec damna societatis, ut in l. verum. §. si.
ff. pro socio. & in l. adco. & l. si fratres. §. idem respondit eo. tit. cum concordan. sed*

nihilominus contrarium de iure verius esse puto. Immo que la muger primera lleuara la parte que le cabe de estos mejoramientos que se an causado temporis permutatione: rationibus sequentibus. Primo quia ut sepe dictum est in superioribus maxime in prima parte huius tractatus damna & commoda augmentum & diminutio cuiusq; rei sequuntur dominum ipsius. ut in l. quae fortuitis. C. de pignor. actio. & in l. si id quod donatum in principi. ff. de donatio. inter virum & uxorem. cum concordan. cum igitur uxor prima dominium habeat pro parte dimidia earum rerum quae acquisite sunt constante suo matrimonio, eo soluto: necessario sequitur quod augmentum & diminutio ipsarum sequatur eam. Secundo quia licet soluta sit societas morte sua hoc verum est ad hoc ut non possit exinde socius qui super vixit altero: nouos contractus aut quasius inire exmine societatis iam finita, quia morte socij societas soluitur non tamen finitur emolumentum societatis ut in l. verum. §. in heredem. ff. pro socio, sed bona commun. a iam acquisita per socios non amittuntur nec ius quersitum in eis perit morte cuius socij. & ita intelliguntur dicta iura, ut ex mente, & verbis eorum colligitur.

¶ Nec his obstat si dicatur quod statim quod solutum fuit matrimonium morte prima uxores soluta fuit societas inter coniuges. & eo ipso quod soluta est: capitale viri, quod tulit ad dictum matrimonium consumpsit & vel consumere potuit omnia lucra in dicto primo matrimonio facta, si statim deduceretur capitale suum cum praedicta bona acquisita parum valerent eodem tempore, quod verum est si tunc diuisio bonorum fieret, & appraecarentur praedicta bona. & ex eis capitale mariti deduceretur, cum vera hoc factum non sit remanent praedicta bona communia ex tacito consensu sociorum, periculo & commodo ipsorum donec diuisio & estimationes praedictorum bonorum fiant, potuerunt enim impet. aut de rescere praecia eorum sicut creuerunt, quod tacite inter eos videtur actum cum in coniunctione remanserint bonorum acquiritorum, nec unus alteri prouocauit ad diuisionem quod enim tacite agitur inter contrahentes perinde valet de si extra se ageretur, ut in l. cum quid. ff. si cer. peta. Nec enim inuenitur casus in iure quod capitale socij crescit quod passit in rebus societatis consumat. si iures acquisite in societate pro ea parte quod socius posuit vel erogauit in rebus communibus, sed solum quod socius teneatur ei soluere quod erogauit cum usuris, ut in l. si unus ex socijs. §. fin. ff. pro socio, nisi solum uno casu videlicet quando unus ex socijs aliquid erogauit de suo in refectionem alicuius domus vel insulae communis nam tunc post certum tempus mora & cessationis solutionis acquirit dominium rei communis pro parte socij cessantis. ut in l. si fratres. §. idem respondit ff. pro socio, cum ergo hic cesset illa causa & ratio & mora cum socius aut maritus non interpellauerit heredes uxoris ad diuisionem vel solutionem capitalis sui non amittunt partem suam aut ius suum heredes uxoris.

¶ Otro horror y agrauio ay en esta particio que se collige de este dicho

capitu

capitulo que esta señalado juntamente con los seis capitulos siguientes, en especial por vn capitulo que esta señalado con otra mano o señal como el precedente que comienza y dize.

¶ Con los quales se juntan los maruedis que montan los bienes que los suso dichos trahen a particion en esta collacion que son los siguientes.

¶ El dicho fulano tantos maruedis que tiene confesado auer rezebido de sus padres la mitad a cuenta del dicho fulano su padre, y la otra mitad a cuenta dela dicha fulana su madre primera muger que monta cada vna mitad tanto.

¶ Poreste capitulo parece que el auçthor desta particion diuide las dotes que el padre auia dado a sus hijas del primero matrimonio que se quente y traiga a collacion la mitad de ellas a cuenta dela legitima dela madre primera muger de su padre y la otra mitad a cuenta dela legitima de el padre lo qual no se deue hazer en este caso por las razones que adelante se diran porque esto se pudiera hazer ansi casando y dotando el padre y su muger primera a sus hijas communes durante el primero matrimonio, porque estonces conforme ala ley. 53. de Toro auiendo bienes multiplicados se entiende que es la dote de los bienes communes de entrambos ganados durante el matrimonio, pero aqui en este caso no fue de esta manera porque estas hijas que recibieron estas dotes no se casaron durante el primero matrimonio, ni fueron dotadas de los bienes multiplicados en el segundo matrimonio y los bienes multiplicados en el primero que fueron ciertos bienes rayzes de que procedieron los fructos de que arriba se haze mención el padre se que do con ellos y los tuuo hasta que murio por manera que si el padre las doto de sus bienes propios como se presume mientras el no dixere y protestare lo contrario, ut in l. fi. C. de dotis promiss. no ay para q diuidir las dotes q el padre les dio trayendola mitad a collacion a cuenta dela legitima de el padre y la otra mitad a cuenta dela legitima dela madre, sino que estas dotes que se dieron alas hijas del primero matrimonio se han de traer a collacion por la forma y orden y conforme ala distincio que diximos arriba en los capitulos finales dela tercera parte deste tractado que estan antes dela forma y exépllos de estas particiones de que agora tractamos en esta manera que si el padre doto a sus hijas del primero matrimonio y dixo que las dotaua de lo que tenia dela legitima de su madre y no les dio mas en dote de lo que tenia dela legitima de su madre, o les dio menos como aqui parece que se

Q V A R T A P A R S

hizo segun el caso premisso que entonces traheran a collacion y particien las dichas dotes entremete cada vna la fuya figun la quantidad que recebio con los otros hermanos del primero matrimonio y no con todos los hermanos del primero y del segundo y no la mitad a cuenta dela madre, y la otra mitad a cuenta dela legitima de el padre como aqui se hizo que seria horror y agrauio notorio de los hijos de el primero matrimonio no traher a collacion con ellos mas de la mitad delas dichas dotes auiedo salido todas de los bienes maternos, y no de los bienes del padre, pero si el padre les ouiesse dado en dote mas delo que les venia dela legitima de su madre aquella demasia traheran estas hijas o hijos si recibieron alguna donacion *propter nuptias*, de su padre en la manera dicha a collacion con todos los hermanos del primero y segundo matrimonio que vinieren a heredar los bienes de su padre por auer procedido de sus bienes la demasia de las dichas dotes y donaciones *propter nuptias. cetera autem ad hunc articulum pertinentia diffinienda sunt sicut praediximus in dictis capitulis precedentibus qua sunt ante dicta exempla & partitionum formas in fine tertiae partis huius tractatus, ad qua vos remitto ne bis idem repetamus.*

Purgatis igitur & reformatis dictis erroribus praedictae partitionis ut supra diximus, nunc videamus quomodo in ea procedendum erat ex illo capitulo in quo praedicti errores ceperunt ut facilius lector in hoc instrui possit. & quidem hoc modo procedere debuit ex illo capitulo, ut plano modo & sine graua mine praedicta partitione bene cepta perficeretur.

Partija entre los hijos del difuncto del primero y segundo matrimonio.

Son herederos de fulano difuncto fulano y fulano & cet. Anse de nombrar todos.

¶ Parece poresta particion que los bienes que pertenecen a los herederos de fulano son los siguientes.

¶ Los bienes que al dicho fulano quedaron disuelto el primero matrimonio que lleuo al segundo sin apreciar en la especie que los lleuo que valen de presente quatrocientos y settenta y cinco mil y veinte y cinco marauedis y los fructos de los dichos bienes que montaren ciento y diez y siete mil y ciento y quarenta y dos marauedis y la mitad de los bienes multiplicados durante el segundo matrimonio que son y montan trezientas y seys mil y seyscientos y diez y nueue marauedis y medio

ECCC.XXVIII.M.
DLXXXVI.

E X E M P L A P A R T I T I O N V M.

dio, que summa y monta todo ochocientas y nouenta y ocho mil y quinientos y ochenta y seis marauedis y medio.

¶ Delas dichas quatrocientas y settenta y cinco mil y ciento y veinte y cinco marauedis que parece que vno de bienes multiplicados en el primero matrimonio se sacan los cient mil marauedis del capital que lleuo el dicho fulano al primero matrimonio.

¶ Mas se sacan las ochenta y quatro mil y quatrocientos y ochenta y cinco marauedis que el dicho fulano y fulana su primera muger deuia de las deudas hechas en el primero matrimonio. LXXXIII.M.CCCC
LXXXV.

¶ Los quales summan y montan ciento y ochenta y quatro mil y quatrocientos y ochenta y cinco marauedis, los quales sacados y descontados de las dichas quatrocientas y settenta y cinco mil y ciento y veinte y cinco marauedis que vno de bienes multiplicados en el primero matrimonio restan por bienes multiplicados en el dicho primero matrimonio doçietas noueta mil y seiscientos y 40. marauedis, los quales se partē en dos partes iguales y caben a los hijos del primero matrimonio la mitad por cabeça de su madre que summa ciento y 45. mil y 30. marauedis, los quales se les adjudicā. CXLV.M.CCCXX

¶ Mas an de auer los hijos dela dicha fulana primera muger del dicho fulano la parte que les cabe pro rata de los dichos ciento y diez y siete mil y ciento y quarenta y dos marauedis de los fructos de los dichos bienes multiplicados en el primero matrimonio haziendose la computacion solamente delo que resto por bienes mejorados sacando primero los dichos ciento y ochenta y quatro mil y quatrocientos y ochenta y cinco marauedis que mōtaron las deudas hechas en el primero matrimonio y el capital de el dicho fulano difuncto que lleuo al primero matrimonio, q̄es y mōta lo q̄ ansi les cabe y pertenece dela rata de los dichos fructos treinta y seis mil y docientos marauedis escasos porque se pierde en el dicho repartimiento ciertos marauedis. Parte de fructos
XXXVI.M.CC.

¶ Los quales dichos treinta y seis mil y docientos marauedis q̄ cabe a los hijos dela dicha fulana muger primera del dicho fulano dela parte de fructos de los dichos bienes multiplicados en el primero matrimonio segun dicho es junctos con los ciento y 45. mil y trezientos y vein

re maruedis de su capital de la mitad de bienes multiplicados en el primero matrimonio summa y monta todo lo que ha de auer los hijos del dicho fulano del primero matrimonio por cabeza de su madre ciento y.81.mil y quinientos y veinte maruedis los quales se les adjudican.

Summa todo
CLXXXI.M. D XX

Los quales repartidos entre los dichos hijos y herederos de la dicha fulana muger primera del dicho fulano q fueron seis varones y hébras (según dicho es) cabe a cada vno de ellos treinta mil y do-
ciento y.53 maruedis, y para ello an de tomar en queta, y traer a collación y partición cada vna de las hijas lo q tiene recebido en dote con los dichos sus hermanos del primero matrimonio de manera q todos se han igualados y no los ha de traer a collación con todos los her-

XXX.M.CCLIII.
XXX.M.CCLIII
XXX.M.CCLIII
XXX.M.CCLIII
XXX.M.CCLIII

manos por q en este particular no se tracta de la herencia del padre sino de la madre muger primera del dicho fulano de la qual no son herederos los hijos del segundo matrimonio, pero se ha de advertir q todo esto q las hijas han recebido de sus dotes y lo han de recibir en cuenta de sus legitimas no lo han de partir entre ellas y los hijos del primero matrimonio, por q no es suyo ni les viene mas de las legitimas de su madre de treinta mil y doscientos y.53 maruedis a cada vno sino q se han de volver al capital del padre de do salierón por q no se los dio de los bienes de la madre, multiplicados en el primero matrimonio, sino de los bienes multiplicados en el segundo a queta de su parte q en ellos tenia, y despues sacó otra vez por capital suyo los mismos bienes en especie multiplicados en el primero matrimonio como esta dicho por lo qual el día q se les da a los hijos del primero matrimonio toda la herencia de su madre q es a cada vno lo q esta dicho ha de volver aquié se lo dio q fue su padre lo q auia recebido para q todos los hijos del primero y segundo matrimonio lo heredé por bienes de el padre, por q de otra manera llevarán los hijos del primero matrimonio mas de lo q les viene de la legitima de su madre, sino recibiesen en queta de sus legitimas del padre lo que tienen recebido de sus dotes y se le quitasse al padre pues lo tiene ya pagado.

Partition entre todos los hijos del primero y segundo matrimonio de los bienes de su padre.

Sacados y descórados los dichos ciento y.81.mil y quinientos y veinte maruedis q prenece y ouierón de auer los hijos del dicho fulano y de fulana su primera muger por cabeza de ella de la parte q les cabe de los bienes multiplicados en el primero matrimonio y frutos de ell.

seg os

que qdaron e fincaron por fin y muerte del dicho pero garçia caro su marido, y le de testimonio de ello para conseruacion de su derecho y los bienes rayzes y muebles y semouientes de que hizo el dicho inuentario y aprecio y tassacion de ellos en la forma y manera que de yuso dira que es la siguiente.

Las dichas casas y solares de yuso nombradas y alindadas & tassadas y apreciadas por mandamiento de la justicia de la dicha villa por Alonso de villanueva e Francisco de ortega aluauines e fieles alarifes de la dicha villa en cinqueta y cinco mil maruedis.

LV M.

Y tem otros dos solares para hazer casa junto al solar de las dichas casas de yuso nombradas y alindadas alin de de el dicho solar y solar para casa de la biuda de Tapiá y de la calle real queua junto al corral de el concejo de la dicha villa tassados y apreciados en cumplimiento de el dicho mandamiento por los dichos alarifes en tres mil maruedis.

III M.

Ay otras parridas apreciadas en este inuentario que no se ponen aqui por su prolixidad.

Ansi fecho el dicho inuentario y aprecio de los dichos bienes rayzes y muebles y semouientes en la manera que dicha es la dicha Francisca gonçalez iuró en forma de derecho por Dios y por sancta maria y por vna señal de la cruz en que puso su mano derecha, y por las palabras de los Sanctos euangelijs que no sabe ni ha venido a su noticia mas bienes que poner y escriuir en este inuentario y cada que a su noticia vinieren mas bienes de los poner e inuentariar y escribir por ante mi el dicho escriuano y de todos los dichos bienes se hizo cargo que quedaron en su poder y de ellos y de todos ellos se dio por contenta y entregada a su voluntad y renunció la excepcion de la cosa no rezibida y se obligo de los dar cada y quando y aquién de derecho los ouiere de auer so pena de pagar su valor de los dichos bienes en que van estimados y apreciados con el doblo.

Despues de lo yuso dicho en la dicha villa de valde peñas en veinte e nueue dias de el mes de mayo año de el señor de mil y quinientos y setenta y vn años en presencia de mi el dicho escriuano e de los testigos de yuso escriptos parecio la dicha Francisca gonçalez muger que fue de el dicho pero garçia caro difunto y dixo que demas de los bienes contenidos en el dicho inuentario de yuso contenido tiene por inuentariar mas bienes pidio a mi el dicho escriuano los escriua e inuentarie e los bienes que se pusieron en el dicho inuentario, o a precio de ellos son

X 4 en

en la forma e manera siguiente.

¶ Primeramente ciento y ochenta fanegas de trigo que cupo ala dicha hazienda que quedo e finco por fin y muerte del dicho pero garcia caro difunto de el arrendamiento delas tierras de pan pertenecientes a su magestad en la dicha villa q̄el dicho pero garcia caro arrendo, es de los años demil y quiniētos y setenta y vn años q̄ se dio por v̄dido a precio de trecientos y diez marauedis cada fanega cinquēta y siete mil y trecientos y cinquenta marauedis.

LVII M. CCC L

¶ Y treinta y tres fanegas de çeuada que cupo de el dicho arrendamiento de tercias delos dichos dos años a medio dueado cada fanega que montan diez y seis ducados y medio.

VI M. CLXXX VII

¶ Y tem se ponen por cuerpo de bienes eneste inuentario diez y ocho mil y setenta y vn marauedis, y medio dela renta delas tercias de marauedis pertenecientes a su magestad que el dicho pero garcia tuuo a renta de el año proximo passado de quinientos y setēta y vn años.

XVIII M. CLXXI

¶ Y tem se pone por cuerpo de bienes eneste inuentario doze mil marauedis que obo de ganancia en la renta delas alcaualas en la dicha villa de el año de quinientos y setenta años de que fue arrendador el dicho pero garcia caro e pagada la dicha renta le cupo de su parte de ganancia los dichos doze mil marauedis.

XII M.

¶ Y tem se pone por cuerpo de bienes eneste inuentario seiscientos y quarenta y dos marauedis que deuia a la dicha hazienda pero garcia ferrano vezino dela dicha villa.

DCXL II

¶ Y tem vn almirez con su mano en vn ducado.

CCCLXXV

e juro en forma de derecho que no ay mas bienes q̄ poner eneste inuentario e cada que a su noticia viniere mas bienes los hara poner y escriptuir eneste dicho inuentario, e rogo a vntēstigo por ella firme. Testigos Rodrigo de soto e Sebastian gonçalez vezinos dela dicha villa e lo firmo el dicho sebastian gonçalez antem i rodrigo alvarez escriuano publico. ¶ Asi que suman y montan los dichos bienes escriptos e contenido en el dicho inuentario de suso contenido en la manera que dicha es trecientos y setenta y siete mil e quinientos y ocho marauedis y medio

CCCLXXVIII M. D

VIII

como por el dicho inuentario consta y parece. ¶ Delas quales dichas trezientas y setenta y siete mil y quinientos y ocho marauedis y medio de suso contenidos

dos se sacan los marauedis siguientes.

¶ Primeramente se saca para la dicha francisca gonçalez treinta y tres mil y seteciētos y doze marauedis del dote e bienes que lleuo a poder del dicho pero garcia caro al tiempo que se casaron los treze mil e seteciētos e doze marauedis en bienes muebles joyas e preseas de casa e los veinte mil marauedis en tres arañadas de majuelo de a quatrocientos esta dales con vn pedaço de tierra de riego para huerta que el dicho majuelo es de dos arañadas y media en el dicho pedaço de tierra de riego media arañada que es todo en el vadilexo termino dela dicha villa de val de peñas so ciertos linderos e al tiempo de el dicho casamiento fue por aprecio y estimacion y despues se aprecio y estimo en los dichos veinte mil marauedis como todo consta y parece por escripturas por antem i el dicho escriuano sus fechas la dote en tres de octubre de quinientos y cinquenta y quatro años e la dela estimacion y aprecio dela heredad en tres dias de el mes de mayo del año de quinientos e cinquēta cinco años segun que las dichas partes lo mostraron que todo monto los dichos treinta y tres mil y seteciētos y doze marauedis.

XXXIII M. DCC XII

¶ Y tem se sacan para la dicha francisca gonçalez otros quarenta y tres mil y trecientas y quarenta y nueue marauedis que obo de auer y heredar y obo y heredo en los bienes de leonor lopez su madre como consta y parece por la cuenta y particion que de ello se hizo entre ella y sus hermanos por ante mi el dicho escriuano en onze dias de el mes de marzo de el año de quinientos y setenta y siete años.

XLIII M. CCC XLIX

¶ Asi que suman y montan los marauedis que se sacan en la forma de suso contenida setenta y seis mil y nouecientos y cinquenta y ocho marauedis y medio como de suso esta declarado.

LXXXVI M. DCCCCL

VIII

¶ Los quales setenta y seis mil y nouecientos y cinquenta y ocho marauedis y medio de suso contenidos quitados y descontados delas dichas trezientas y setenta y siete mil y quinientos y ocho marauedis y medio de suso declarados restan trecientas mil y quinientos y cinquenta marauedis.

CCC M. D L

De lo qual se declara que el dicho pero garcia caro e su mujer francisca gonçalez casados se casaron en la villa de val de peñas a treze dias de el mes de octubre de quinientos y cinquenta y quatro años.

Q V A R T A P A R S

¶ Delos quales trecientos mil y quinientos y cinquenta marauedis de suso contenidos se facan los marauedis siguientes.

¶ Primeramente se facan treinta y cinco mil para los dichos menores delos bienes, e capital que el dicho pero garçia caro difunto metio en bienes al matrimonio al tiempo que se caso con la dicha francisca gonçalez su muger segun que el dicho pero garçia caro lo declaro por el testamento con que murio lo qual ouieron por bueno e lo consintieron todas las dichas partes.

XXXV M.

¶ Los quales treynta y cinco mil marauedis de suso contenidos descontados delas dichas treciētas mil y quinientos y cinquenta marauedis de suso declarados restan docientos y sesenta y cinco mil y quinientos y cinquenta marauedis.

CCLXV. M. DL

¶ Delas quales dichas dozientas y sesenta y cinco mil y quinientos y cinquenta marauedis se facan los marauedis siguientes.

¶ Primeramente se facan quinze mil marauedis para redimir vn censo que las dichas partes declará auer tomado durante el matrimonio entre los dichos pero garçia caro, y francisca gonçalez su muger deel contador augustin de arceo.

XV M.

¶ Ytem se facan diez y siete mil marauedis para pagar a pedro Ximenez de villanueva vezino dela dicha villa que el dicho pero garçia caro declaro por su testamento, con que murio que le deuia de ciertos carneros que de el cōpro durante el matrimonio entre ella dicha francisca gonçalez su muger.

XVII M.

¶ Ytem se facan dos mil y dozientos y cinquenta marauedis para pagar a loã ruiz castellano vezino dela dicha villa que el dicho pero garçia caro declaro por su testamento con que murio, y lo mando pagar que lo deuia.

II M. CCL

¶ Ytē se facan quarenta reales para pagar a pedro vazquez vgzino de laen trapero que el dicho pero garçia caro por su testamento cō que murio le mando pagar.

I M. CCC LV

¶ Ytem se facã seis ducados para pagar a loã de prado que el dicho pero garçia caro por su testamento con que murio le mando pagar que le deuia de dineros el a el.

II M. CC L

¶ Ytē se facã cinquenta y nueue reales que la dicha francisca gonçalez pago a Frãscisco ruiz de llera vezino de la dicha villa que las dichas partes declararon que el dicho

EXEMPLA PARTITIONVM.

segū dicho es delas ochociētas y.98, mil y quinientos y.86. marauedis y medio q̄ vuo de auer y le pertenece al dicho fulano. de su capital y bienes multiplicados enel primero matrimonio y frutos procedidos de ellos y delos bienes multiplicados enel segūdo segū q̄ arriba va declarado restan por bienes del dicho fulano para sus hijos y herederos del primero y segūdo matrimonio sierecientas y.17. mil y.66. marauedis y medio los quales reparti- dos entre nueue hijos, y herederos del primero y segun do matrimonio, cabe a cada vno deellos delos bienes y herēcia de su padre. 70. y nueue mil y seiscietos y.74. marauedis los quales seles adjudican.

Lo q̄ resta liqui- do por capital del padre. DCCXVIII. LXXVI

Lo que cabe a cada vno LXXIX M. DC LXXVIII,

¶ Aseles de dar y adjudicar mas a todos los hijos deel primero y segūdo matrimonio q̄ vinierē a heredar a su padre demas delos dichos se- rēta y nueue mil y seiscietos y.74. marauedis q̄ cabe a cada vno como dicho es delos bienes y herēcia de su padre todo lo q̄ truxerō a collaciō y partiēciō los hijos del primero matrimonio de sus dotes que auia recibido de su padre delo q̄ auia multiplicado enel segūdo matrimonio segū auemos dicho de suso aūq̄ no se puede dezir ppriamēte q̄ truxerō a collaciō las dichas dotes porq̄ no las recibierō a quēta delos bienes y herēcia de su padre sino de su madre las quales ya las auia traydo a collaciō cō sus hermanos deel primero matrimonio, sino q̄ en effe- cto recibierō en quēta las dichas dotes delo q̄ auia de auer y les ptene- cia dela herēcia de su madre q̄ se lo tenia y apagado su padre en esta ma- nera q̄ si las dichas tres dotes de tres hijas que auia recibido de su pa- dre mōtarō nouēta mil marauedis tãto menos seles a de dar a ellas de sus legitimas de su madre recebiēdo en quēta lo que auia recibido, y estos nouēta mil marauedis quedã y son mas por capital y bienes del padre, para los partir entre todos sus herederos hijos del primero y se- gūdo matrimonio porque todas las legitimas enteramēte delos hijos del primero matrimonio que mōtarō.381. mil quiniētos y veinte ma- rauedis iuã sacadas del capital y herēcia de su padre segū arriba va di- cho y declarado, y poresta razō se hã de voluer al patrimonio y capital del padre las dichas nouēta mil marauedis que han de voluer las hijas si seles paga enreramēte sus legitimas o las a de retener el padre y sus herederos y sobre ellas acabarles de pagar sus legitimas de su madre a las hijas del dicho primero matrimonio que es todo vna quenta y de esta manera se crece el capital y herencia del padre sobre las sete- cientas y diez y siete mil y sesenta y seis marauedis y medio que le re- stauan de su capital como arriba diximos porque yuan sacadas allí las legitimas dela madre enteramēte sin descōtar lo que auia recibido y

Zs anfi

ansi repartidas estas nouēta mil marauedis q̄ auia recebido estas hijas del primero matrimonio entre todos los hijos del primero y del segūdo q̄ son nueve, cabe a cada vno mas de quāto se le adjudico primero diez mil marauedis, los quales se les adjudicā, q̄ son por todos a cada vno ochenta y nueue mil y seiscientos y. 74. marauedis, y conforme a esto se les han de hazer los entregos a cada vno de su parte por bienes y herencia de su padre. Hanseles de entregar a cada vno por la forma y orden que se declara en la dicha particion hecha por el dicho auctor que en quanto a esto esta bien hecha y por buena orden.

¶ Dixerit aliquis & forte non sine magna causa dubitandi, nam et ipse sepe super hoc dubitauit in ditio meo multa reuoluens, si sera lo mismo que esta dicho en las dotes q̄ el padre dio a sus hijas del primero matrimonio q̄ las han de recibir en cuenta de sus legitimas de su madre, y aq̄llo q̄ rezibē en cuenta de sus legitimas se buelue a cargar y poner por cuerpo de bienes del padre para q̄ se parta entre todos sus herederos del primero y segundo matrimonio, o se les pagara tāto menos de sus legitimas quāto teniā recebido de las dotes, y se q̄darō con ello el padre y sus herederos para lo partir entre todos los herederos por bienes y capital del padre, quāto ala mitad de las deudas hechas en el primero matrimonio q̄ el padre pago de las ganācias hechas en el segūdo, si esta mitad de deudas q̄ pago por la muger primera y sus hijos se le cargará y pōdran por cuerpo de bienes al padre para las partir entre todos sus hijos y herederos pues ay la misma razón en esto q̄ en las dotes q̄ dio alas hijas como dicho es. Respondeo q̄ es verdad q̄ la misma razón ay en lo vno q̄ en lo otro, porq̄ no es razón q̄ se pague la mitad de las deudas hechas en el primero matrimonio de los bienes multiplicados en el segūdo, en q̄ todos los hijos del primero y segūdo matrimonio tienē parte y no las deue los hijos del segūdo matrimonio ni su padre quāto a esta mitad sino solamēte la muger primera y sus hijos: pero cō todo esto no se ha de cargar ni poner por cuerpo de bienes del padre para partir lo q̄ mōta esta mitad de deudas entre todos los herederos del padre porq̄ todas estas deudas q̄ pago el padre hechas en el primero matrimonio vā ya sacadas si biē se cōsidera lo arriba dicho en la particiō q̄ se hizo cō los hijos de la primera muger donde parece q̄ de lo multiplicado en el primero matrimonio se sacaron todas las deudas del primero matrimonio que el padre auia pagado por si y por sus hijos de la primera muger que fueron ochenta y quatro mil y quatrocientos y ochenta y cinco, los quales se les sacārō de los bienes multiplicados en el primero matrimonio juntamente con los seiscie tos mil marauedis q̄ truxo de su padre.

capital de su padre todo lo qual se le quedo al padre de los bienes multiplicados en el primero matrimonio pues se queda con todos ellos y solamente se sacaron de ellos las legitimas de los hijos del primero matrimonio que se les deuiā, porq̄ estas no se sacaron de los bienes multiplicados en el primero matrimonio sino solamente el capital del marido y las dichas deudas hechas en el primero matrimonio y lo restāte se partio en dos partes y se dio y adjudico la vna enteramente a los hijos del primero matrimonio por su mitad de bienes multiplicados y por esto an de boluer lo que tenian rezevido a quēta de sus legitimas en las dichas dotes al padre q̄ se las auia dado de las ganācias hechas en el segundo matrimonio, o las reziben en cuenta de las legitimas de su madre rezibiendo tanto menos, y aquello menos que reziben se q̄da con ello el padre y sus herederos porque le tenian pagado como parece y consta de todo lo arriba dicho.

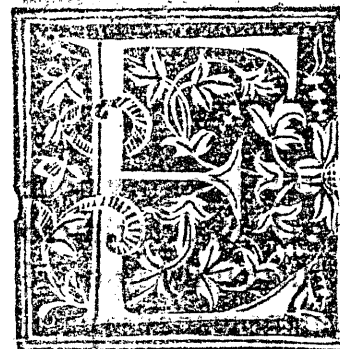
¶ Nunc videndum est de alio notabili dubio quod ex supradictis resultat, & est valde necessarium pro eorum intellectu & declaratione si podrā los hijos del primero matrimonio pedir al padre y a sus herederos que les de y pague la mitad de todos los fructos que han rentado los bienes rayzes multiplicados en el primero matrimonio alomeno pro rata de lo que en ellos tienen sacadas las deudas y capital de su padre de todo el tiempo que su padre los tuuo y gozo de ellos, ansi viudo como casado con la muger segunda, como se les dio parte de los dichos fructos de lo que rentaron los dos años despues de muerto el padre como arriba diximos, & quidem videtur eis deberi de precedentibus annis post solutum primum matrimonium, nam eadem est ratio in eis que fuit in illis duobus annis, nec ad rem pertinet, quod pater transiens ad secunda vota illos fructos communicabit cum uxore secunda, nam illud factum est sine facto filiorum primi matrimonij nec potuit illis praeiudicare factum patris per regulam iuris id quod nostrum est, sine facto nostro a nobis a uelli non potest: maxime quod pater eorum non potuit communicare cum uxore secunda nec ipsa lucrari partem fructuum qui alieni erant non mariti, qua in re sic distinguendum puto: o el padre quando doto estas hijas del primero matrimonio se las dio en dineros las dotes o en otras cosas y bienes ganados en el segundo matrimonio de voluntad de ellas y de sus maridos porque los quisieron mas en dineros o en los otros bienes que se les dieron que no en la parte que tenian de los bienes de su madre diziendo el padre que se las daua en cuenta de los bienes que tenia de su madre y en tal caso no se les deuen fructos algunos de los dos años postreos q̄ se les dierō ni de los precedētes, saluo pro rata de lo q̄ se les dexo de

Q V A R T A P A R S

de pagar delas legitimas de su madre, *quia licet non potuit pater aliud pro alio soluere in vitis creditoribus potuit tamen eis volentibus. ut in l. 2. §. 1. ubi not. dd. ff. si cert. peta. & sic liberavit se pater ab obligatione restitutionis bonorum maternorum dicta permutacione & solutione facta filiabus suis in totum vel pro parte, & sic non tenetur ad fructus quia solutione eius quod debetur tollitur obligatio.* Pero si el padre las doto simpliciter sin dezir que las dotaua en quenta delos bienes que tenian dela madre o dixo que lo daua a quenta dela legitima de su madre y ansi lo concerto conel marido, o maridos delas hijas como se haze communiter que los yernos otorgan las cartas de dote y dizen que lo reziben para en quenta delas legitimas dela madre, y el suegro dize que lo paga para en quenta delas legitimas de sus hijas delos bienes maternos, y lo que no cupiere en la legitima de su madre para en quenta delo que han de auer de los bienes del padre, si las hijas no consintieron en ello toda via les queda su derecho para pedir sus bienes maternos in specie con los fructos despues que se velaron, *eadem ratione supra posita quia aliud pro alio in vitio creditore solui non potest*, y entonces traieran todas las dotes que rezibieron a collacion con todos los herederos de su padre del primero y segundo matrimonio porque el padre fue visto dotarlas de sus propios bienes, *qua conclusio sumitur ex l. si. C. de do. promiss. iuncta lege si non forte. §. si centum. ff. de condict. inde. & ex lege cum amplius solutum est quam debeatur. ff. de regul. iur. & l. cum maritum. C. de solu. & qua ibi not. DD.* y aunque la l. si. C. de do. promiss. no requiere consentimiento dela hija sino sola la protestacion de el padre queda aquella dote delos bienes maternos dela hija, esso sera para que no sea visto el padre dotalla de sus propios bienes pero no para que la hija pierda el dominio de sus propios bienes rayzes, si los maternos eran rayzes, *nam illud sine facto suo fieri non potest. (ut supradiximus,)* y conforme a esta regla se ha de entender y limitar lo que arriba se dixo delos fructos que se adjudicaron a los hijos del primero matrimonio delos bienes que se multiplicaron durante el dicho primero matrimonio que no han de llevar nada los varones que no estauan casados y velados de ellos, porque le pertenece al padre la parte de ellos por razon del usufructu que tiene en los bienes maternos del hijo, ni menos lo hã de llevar las hijas quando de su consentimiento se les pagaron las legitimas de su madre en dineros o otros bienes del padre si se les pagaron enteramente o por la parte q̄ tienē rezidas y quanto a los fructos precedentes q̄ se cogieron delos bienes multiplicados en

en el primero matrimonio estando el padre biudo, o despues que se caso con la muger segunda fuera delos dos años vltimos despues que murió el padre, porque esto es cosa *qua requirit altiorcm indaginem* sobre que no se tracta de particion porque no se hallan en los bienes del padre ni se sabe quãtos son seles podra referuar su derecho a saluo a los hijos del primero matrimonio para que los pidan ordinariamente contra quié y quando vieren que les conuiene.

OTRA FORMA DE PARTICION HECHA POR EL MESMO AVCTOR delos bienes comunes entre marido y muger e hijos de el primero y segundo matrimonio, dõde ay mejora de tercio y quinto.



ESTA particion y forma della hecha por el mismo auctor me parecio necesario inxerir en esta nuestra, por ser diferente de la precedente y estar bien hecha, excepto en ciertos capitulos q̄ adelante diremos, porque entendido el error y agrauio dellos y declarado en que consisten, con mas facilidad se entienda lo que se deue hazer en otras semejantes, la qual es la siguiente.

Quando quiera que entre algunas partes se ouiesse litigado sobre particion de bienes que ouiesse quedado de vn difunto, el qual ouiesse sido casado con dos mugeres, y dela primera tuuiesse dos hijos o mas, y dela segunda vno, al qual este difunto y la muger segunda le ouiesse mejorado en el tercio y quinto de sus bienes por escritura publica por via de casamiento, o en otra manera, y el juez mandasse hazer particion delos dichos bienes y entregar en ella la mejora al hijo del segundo matrimonio, y a cada vno lo que mas le pertenecia, o ellos de conformidad lo quisiesse hazer y se les mandassen nombrar terceros contadores y partidores y ellos los nombrassen, entienda se esto estando hecho inuentario y aprecio de bienes y puesto en el processo, porque esto es lo que primero a de preceder. Los terceros nombrados deuen hazer la particion en la forma de yuso cõtendida y hecha y firmada de sus nombres la deuen presentar ante el juez y escriuano dela causa, y ponerse a la presentacion della, y la orden dela particion sera la siguiente. &c.

Q V A R T A P A R S

Magnifico Señor.

Fulano y fulano terceros nombrados por parte de fulana biuda muger de fulano, y de Francisco su hijo, y de Pedro y Iuan hijos de el dicho fulano difunto y de fulana su primera muger para partir y diuidir los bienes que quedaron del dicho fulano al tiempo de su fin y fallecimiento sobre que se a litigado entre ellos, auiendo visto el inuentario de los dichos bienes y apreciados dellos y la sentencia dada por V.M. en el processo de el pleyto de esta dicha particion, y lo que las dichas partes an dicho y confesado durante el discurso della, tenemos hecha e hizimos la dicha diuision e particion de bienes en la forma siguiente.

Cuerpo de bienes.

Ponerse an todos los precios partida por partida, y en los precios en que van apreciados y dira.

¶ Por manera que montan los dichos bienes vn quēto y ochocientas y sessenta y vn mil y seyscientos y veyn-
I. Quē. DCCC. DXLIII. DC. XXIII.
 ti quatro marauedis.

Dote primera.

Del qual dicho cuerpo de bienes se sacan veyn-
 te y siete mil y noue-
 cientos marauedis que los dichos Pedro y Ioan hijos del primero matrimonio an de auer, en esta manera. Los diez y siete mil y noue-
 cientos marauedis de los bienes dotales que la dicha fulana su madre pare-
 ce por el processo de esta dicha particion auer lleuado a poder del di-
 cho su marido quando con el caso, y diez mil marauedis de la mitad de
 veyn-
 te mil marauedis que parece ansi mismo auerse multiplicado du-
 rante el dicho primero matrimonio, que son todos los dichos veyn-
 te y siete mil y noue-
 cientos marauedis, de los quales cabe a cada vno de los
 dichos hijos la mitad que se les adjudica.

Deudas.

Sacase ansi mismo del dicho cuerpo de bienes cien-
 to y veyn-
 tinouē mil e quatrocientos e nouē mara-
CXXXIX. M. CCC.
 uedis que las partes declararon que se an pagado y ga-
 stado, ansi en deudas que quedaron del segundo ma-
 trimonio, que el dicho fulano confessa en su testa-
 mento, y otras que auia fuera del, como en gastos que
 se an hecho en beneficio de la hacienda que los dichos
 marauedis, y a quien se an pagado y a quien se deuen
 son

E X E M P L A P A R T I T I O N V M.

son los contenidos en vn memorial de las dichas deu-
 das y gastos que va en esta particion, y para lo acabar de
 pagar y cumplir se an sacado y sacan los bienes siguien-
 tes.

Entrego a las deudas.

Poner los bienes luego.

Los quales dichos bienes de suso contenidos e de-
 clarados parece que bastan para pagar las dichas
 deudas, y porque auiendo se de vender para el dicho ef-
 fecto podria ser auer disminucion o crecimiento en e-
 llos, es declaracion que la disminucion que uuiere la pa-
 guen las partes y igualmente, y si uuiere crecimiento lo
 partan por la misma orden segun lo que cada vno here-
 da, y si los herederos quisieren los bienes los tomen, dá-
 do el dinero para el dicho efecto.

¶ Por manera que móta la dicha primera dote y deudas
 que se sacan del dicho cuerpo de bienes ciento y cin-
 quenta y siete mil e treziētos y nouē marauedis, e que
 dan en el dicho cuerpo de bienes vn quēto y setecien-
 tas y quatro mil y trezientas y quinze marauedis.
I. Quē. DCC. LIII. M. CCC. XV.

¶ Del qual dicho cuerpo de bienes se saca el quinto y
 tercio que el dicho Francisco a de auer de la mejora que
 los dichos fulano difunto y fulana su segunda muger
 sus padres le hizieron e mandaron conforme a la escrip-
 tura que sobre ello le otorgaron ante fulano escriuano
 que esta presentada en este processo, que móta el dicho
 quinto trezientas y quarenta mil y ochocientas y seten-
 ta y tres marauedis, y el tercio monta quatrocientas y
 cinquenta y quatro mil y quatrocientas y ochēta y qua-
 tro marauedis, que es todo el dicho tercio y quinto que
 a de auer segun dicho es, setecientas y nouenta y cinco
 mil y trezientos y quarenta y siete marauedis, los quales
 se le dan y entregan al dicho Francisco en los bienes ex-
 pressados y declarados en la dicha escriptura de mejora
 con los vinculos y condiciones en ella cōtenidos, en los
 quales dichos bienes alcanço la dicha quantia de mejo-
 ra, que son los siguientes.

Aquí

Q V A R T A P A R S

Aqui los bienes.

Con los quales dichos bienes de suso contenidos y declarados el dicho Fráncisco va pagado dela dicha mejora del tercio y quinto que los dichos sus padres le hizieron, segun dicho es, y a de auer la dicha su madre el usufructo q̄ tiene referuado para si de los dichos bienes durante sus dias, conforme a la dicha escriptura.

Cuerpo de bienes q̄ restan sacada la mejora.

DCCCC VIII.M. DCCCC LXVIII

Y sacada la dicha mejora de tercio y quinto del dicho cuerpo de bienes quedan noucientas y ocho mil y no uecientos y sessenta y ocho mrs.

Dote segunda.

Delos quales se facan quarenta y cinco mil marauedis que la dicha fulana a de auer dela dote que lleuo a poder del dicho fulano su marido, como el lo declara y confiesa en su testamento, y porque dellos va sacado el tercio y quinto que mando a su hijo, qued alla solamente el resto que son veynete y quatro mil marauedis que se le adjudican.

Capital.

XXIII.M. DCCCC. xxiiij

Sacafe ansi mismo del dicho cuerpo de bienes el capital que el dicho fulano lleuo al segúdo matrimonio quando caso con la dicha fulana su segunda muger, que parece auer sido veynete y ocho mil marauedis, los diez y ocho mil marauedis dellos del caudal que lleuo al primero matrimonio, y diez mil marauedis dela mitad de lo multiplicado enel dicho primero matrimonio, que todo esto lleuo al dicho segúdo matrimonio, y porque dello va sacado la dicha manda de tercio y quinto, queda solamente a los herederos catorze mil y noucientos y treynta y tres marauedis y medio que se les adjudica.

La qual dicha dote y capital sacado del cuerpo de bienes queda por bienes multiplicados durante el dicho segundo matrimonio entre los dichos fulano y fulana su muger ochocientas y setenta mil y treynta y quatro marauedis y medio.

Lo que

E X E M P L A P A R T I T I O N V M.

La que traen a qarticion.

Con los quales dichos bienes se junta lo que los dichos Ioan y Pedro hijos de el primero matrimonio recibieron de su padre durante el segundo matrimonio que traen a collacion en esta particion que son los siguientes.

El dicho Ioan ciento y sessenta mil marauedis que recibio a cuenta de su padre constante el dicho segúdo matrimonio.

El dicho Pedro los dichos ciento y veynete y nueue mil marauedis que recibio a la dicha cuenta durante el dicho segundo matrimonio.

Por manera que montan los bienes que parece auer multiplicado durante el dicho segundo matrimonio, demas dela mejora que hizieron al dicho Francisco su hijo, que va sacada en esta particion vn quento y cinquenta y nueue mil y treynta y quatro marauedis y medio.

Los quales dichos vn quento y cinquenta y nueue mil y treynta y quatro marauedis y medio repartidos entre los dichos Ioan y Pedro y Francisco hijos del dicho fulano representando la persona de su padre, e la dicha fulana segunda muger cabe a cada vna parte la mitad que son quinientas y veynete y nueue mil y quinientos y diez y siete marauedis, sobra vna blanca.

Resolucion desta particion.

Son herederos de fulano Pedro, Ioan y Francisco.

Parece por esta particion que les pertenesce y han de auer los dichos Pedro y Ioan y Francisco herederos del dicho fulano del dicho capital catorze mil y noucientos y treynta y quatro marauedis y medio, sacado el tercio y quinto deste capital como dicho es.

Ytem les pertenesce dela mitad de lo multiplicado durante el dicho segundo matrimonio quinientas y veynete y nueue mil y quinientos y diez y siete marauedis.

AA

Ytem

Q V A R T A P A R T E

¶ Ytem se junta con esto de cinquenta mil marauedis que el dicho francisco confiesa y declara y parece auer recebido de los dichos fulano y fulana su segunda muger sus padres durante su matrimonio a cuenta de su legitima la mitad que recibio a cuenta de su padre que son veinte y cinco mil marauedis, y queda la otra mitad para la cuenta con la madre.

XXV.M.

DLXIXM. CCCCL

¶ Por manera que montan los dichos bienes quinientas y sesenta y nueue mil y quatrocientas y cinquenta marauedis y medio.

DLXXXIXM. DCCC
XVII.

¶ Los quales repartidos entre los dichos Ioan pedro, y francisco herederos del dicho defuncto cabe a cada vno de ellos de la legitima de su padre ciento y ochenta y nueue mil y ochocientos y diez y siete marauedis, menos media blanca.

Entrego a la viuda.

¶ Parece por esta particion que le pertenece y a de auer fulana muger segunda del dicho fulano difuncto de la dote que lleuo quando con el caso veinte y quatro mil marauedis y de la mitad de lo multiplicado durante su matrimonio quinientas e veinte y nueue mil y quinientos e diez y siete marauedis, y estos son demas de la mejora de tercio y quinto que hizo juntamente con su marido a francisco su hijo de que es usufructuaria durante sus dias conforme a la escriptura que sobre ello otorgaron que va asentada en el processo desta particion y los bienes en que se le da y entrega la dicha dote y multiplicado son los siguientes en esta manera.

Aqui los bienes.

¶ Con los quales dichos bienes de sufo contenidos y declarados la dicha fulana va pagada de la dicha su dote y mitad de multiplicado que vuo de auer segun dicho es.

Entrego a los hijos.

¶ Parece por esta particion que le pertenece y a de auer Pedro hijo de fulano y de fulana su primera muger defunctos de la legitima de la dicha su madre treze mil y noucientos y cinquenta marauedis, y de la legitima de su padre ciento y ochenta y nueue mil

E X E M P L A P A R T I T I O N V M.

mil y ochocientos y diez y siete marauedis que son todos docientos y tres mil e setecientos e sesenta y siete marauedis los quales se le dan y entregan en los bienes y precios siguientes en esta manera.

¶ Primeramente se le da los ciento y sesenta mil marauedis que tiene recibidos a cuenta de la legitima de su padre que truxo a collacion en esta particion.

CLX.M.

Poner los demas bienes.

¶ Con los quales dichos bienes de sufo contenidos y declarados el dicho pedro va pagado de la legitima que le pertenecio que vuo de auer de los dichos sus padres segun dicho es.

¶ Por esta orden y ran los demas entregos que se hizieren a los otros herederos, excepto que el hijo de el segundo matrimonio no tiene mas que la parte del padre y luego dira.

¶ La qual diuision y particion de bienes nos los dichos terceros auemos hecho en la manera sufo dicha entre las dichas partes todo a nuestro leal saber y entender sin fraude ni engaño, ni collusion alguna, y ansi lo juramos a Dios &cet. y para que de ello conste lo damos firmado de nuestros nombres que es fecha y por nos acabada y fenecida en tal parte, tantos dias de tal mes, de tal año &cet.

Lo que el Iuez prouee que sera.

¶ Presentada la dicha particion en la manera que dicha es, el dicho señor alcalde mando dar traslado de ello a las dichas partes aquié mando que si algo tienen que dezir e allegar contra la dicha particion lo digan y alleguen dentro de tres dias primeros siguientes con apercibimiento que el termino pasado aprouara la dicha particion y con lo que qualquiera de las partes dixere mandara se cumpla y exequute como en ella se contiene y prouee a justicia y ansi lo mando e firmo testigos.

¶ Ponerse han las notificaciones, e ansi lo que las partes o cada vna de ellas dixeren y respondieren ante el Iuez y lo que el prouee, que sera.

¶ El dicho señor Alcalde visto lo pedido por parte del dicho fulano y fulanos en que piden que aprueue la dicha particion y diuision ante el preséta da y como por ella parece estar bié fecha de su pedimiento y cõsõtimiento dixo que tanto quanto puede y de derecho ha lugar la aprua y apuo, e interpuso en ella su auctoridad e decreto judicial y condeno a los sufo dichos, y a cada vno de ellos que por ella esten, y passen, y no vayan contra lo en ella contenido agora, ni en tiempo alguno, so pena

Aa 2 al que

al que lo contrario hiziere de cinquenta mil marauedis la mitad para la camara de su magestad y la otra mitad para la parte demas de que siempre quede firme lo contenido en la dicha particion y cada vno de ellos obligado al saneamiento de los bienes de ella, e compartir entresi en igualdad lo que por justicia fuere quitado a qualquiera de ellos, e ansi lo pronuncio e mando, e firmo testigos.

¶ Ponerse ha la notificacion y consentimiento de este aucto &cet.

¶ Esta particion esta bien hecha concurriendo en ella algunas cosas para su justificacion que se diran adelante. pero sin ellas esta errada, y agraviada en los primeros capitulos de ella que son los siguientes don de dize.

Dote primera.

DEl qual dicho cuerpo de bienes se sacan veinte y siete mil y noucientos marauedis que los dichos pedro y Ioan hijos del primero matrimonio han de auer en esta manera los diez y siete mil y noucientos marauedis de los bienes dotales que la dicha fulana su madre parece por el processo de esta dicha particion auer llevado a poder del dicho su marido quando con el caso, y diez mil marauedis de la mitad de veinte mil

marauedis que parece ansi mismo auerse multiplicado durante el dicho primero matrimonio que son todos los dichos veinte y siete mil y noucientos marauedis de los quales cabe a cada vno de los dichos sus hijos la mitad que se les adjudica.

¶ De este capitulo se collige y entienda estar errada esta particion por que de los bienes de el inuentario y cuerpo de bienes de el padre y de la muger segunda multiplicados en el segundo matrimonio se sacan la dote de la muger primera y la mitad de multiplicado en el primero matrimonio que es error euidente porque primero se auia de hazer particion con la muger segunda de los dichos bienes del inuentario y cuerpo de bienes que dexaron quando falleciere, y de ellos sacarle su dote a la muger segunda y mitad de multiplicado y al marido su capital si algunotruxo al segundo matrimonio y del se a de pagar el marido lo que el deue a la muger primera y a sus herederos de la dote que con ella recibio y mitad de multiplicado y no la muger segunda que no lo deue pagar de sus bienes multiplicados en el segundo matrimonio, porque no es deuda que se cauio en el segundo matrimonio sino que lo deuia el marido quando caso con ella y ansi se ha de pagar de los bie-

nes

nes y capital del padre y no de los bienes comunes de ella y su marido multiplicados en el segundo matrimonio porque viene a pagar ella la mitad de la dicha dote y bienes multiplicados en el primero matrimonio pagandose de el dicho cuerpo de bienes comunes de ella y su marido, *ut saepe diximus in hoc tractatu in simili specie*, y aunque este agrauio aqui es poca cantidad por ser pequena la dote y poco lo multiplicado en el primero matrimonio, pero si fuese mayor la cantidad de esto podria ser el agrauio muy grande por lo qual se deue emendar y reformar como esta dicho que del dicho cuerpo de bienes se haga primero particion con la muger segunda y se entregue su dote y mitad de multiplicado en el segundo matrimonio sacado por capital del marido de los bienes del inuentario los bienes dotales de la primera muger y mitad de multiplicado con los demas bienes, y de lo que cupiere al marido de su parte pague la dote y mitad de multiplicado a los herederos de la primera muger pues es deuda suya y no de la muger segunda.

¶ Pero esta particion como esta hecha por la forma y orden de este dicho capitulo se podria justificar sin emendarse concurriendo en ella algunas cosas que son las que se siguen.

¶ Lo primero que estos bienes dotales de la primera muger y la mitad de multiplicado en el primero matrimonio lo oniesse todo traydo el marido in specie o en dineros al segundo matrimonio por que entonces bien se le puede sacar de el monton y cuerpo de bienes comunes que legaron o multiplicaron en el como por bienes y capital de el padre que lo truxo por bienes suyos al segundo matrimonio el qual dicho capital se ha de sacar primero del dicho cuerpo de bienes y el capital de la muger segunda y sacados estos capitales lo demas son bienes multiplicados en el segundo matrimonio, y de esta manera no recibe agrauio la muger segunda aunque se saquen del monton y cuerpo de bienes esta dote y mitad de multiplicado en el primero matrimonio, pues es capital de el marido que lo truxo al segundo, solamente esta el agrauio en auer sacado primero el capital de el marido que no el de la muger segunda que se auia de sacar primero si faltasen bienes para sacar entrambos capitales pero aqui no ay este agrauio en efecto pues ay bienes para todo. Pero si el marido no oniesse traydo al segundo matrimonio estos bienes es el agrauio notorio si los sacase del dicho cuerpo de bienes, y que no los aya llevado parece claramente por el capitulo que esta adelante que comieça, sacase ansi mesmo del dicho cuerpo de bienes el capital que el dicho su la

Aa 3 no lleuo al se

segundo matrimonio quando caso con la dicha fulana su seguda muger que parece auer se ydo veinte y ocho mil marauedis, que es cantidad diferente dela dote dela primera muger y mitad de multiplicado que la to primero, y ansi el error manifesto por otra via podra estar justificada esta dicha particion y es que esta mejora de tercio y quinto q̄ se refiere en ella se aya hecho a este fr̄ncisco hijo del segudo matrimonio juntamente porel padre y la madre como se hizo por que eneste caso aunque no viera traydo el padre estos bienes dela dote y mitad de multiplicado dela primera muger al segundo matrimonio se puede tollerar la dicha particion como esta hecha porque aũ que se le quite parte dela mejora dela madre haziendose menor su capital y herencia, sacando de todo el cuerpo de bienes de padre y madre, la dote y mitad de multiplicado deel primero matrimonio que no lo deue la segunda muger, se le acrece por otra parte al hijo en el patrimonio del padre que tambien le mejoro en el tercio y quinto de sus bienes, aunque tambien podria auer en esto algun agrauio si fuesse menor el capital y herencia del padre que el dela madre de este hijo mejorado. Pero si la madre sola le ouiesse mejorado y no el padre, de ninguna manera se podria sustentar la dicha particion hecha por la forma y orden que esta hecha, porque quedaria la madre con mucho menor capital y bienes de su herencia, y porel consiguiente quedaria este su hijo agrauiado en mucha parte de su mejora de tercio y quinto y aũ que se acreciente por esta via el patrimonio del padre no se acrece en la mejora pues no la hizo el padre, y este crecimiento de bienes que se haze al padre poresta via injusta y errada como esta dicho no se acrece a este hijo del segundo matrimonio sino a todos los hijos del primero y segundo matrimonio que es grande agrauio de este hijo mejorado, y ansi conuiene que la dicha particion se haga por la via juridica q̄ arriba esta dicha y apuntada, y no por la que esta hecha porel author desta porque contiene los agrauios arriba dichos.

¶ Ytem se ha de aduertir que esta particion podria estar errada y agrauada en otros capitulos que estan delante y comiençan en esta manera

Lo que trahen a particion.

Con los quales dichos bienes se junta lo que los dichos Iuan y pedro hijos del primero matrimonio recibieron de su padre durante el segundo matrimonio que trahen a collacion en esta particion son los siguientes.

¶ El dicho Ioan ciento y sesenta mil marauedis c. LXX.

que

que recibio a cuenta de su padre constante el dicho segundo matrimonio.

¶ El dicho pedro los ciento y veinte y nueue mil marauedis que recibio ala dicha cuenta durante el dicho segundo matrimonio. CXXIX.M.

¶ Por manera que montan los bienes que parece auer multiplicado durante el dicho matrimonio segundo mas dela mejora que hizieron al dicho francisco su hijo que va sacada en esta particion vn quento y cinquenta y nueue mil y treinta y quatro marauedis y medio.

¶ De estos capitulos dela dicha particion parece que no se faco la mejora de tercio y quinto destas dos partidas que auian recibido los hijos del primero matrimonio para en cuenta de sus legitimas de los bienes que les dio su padre durante el segundo matrimonio lo qual en vn caso podria estar bien hecho si el padre y madre de este francisco mejorado dixeron que lo mejorauan en el tercio y quinto de los bienes que tenian, porque esta palabra no se puede extender a los otros que auia ya dado y enagenado a estos dos hijos del primero matrimonio, pero si el padre y madre dixeron que le mejoraua en el tercio y quinto de todos sus bienes que al presente tienen y tuuieren al tiempo de su muerte y de todo aquello que lo pueden mejorar conforme a derecho o por otras palabras que no limitassen la mejora a los bienes presentes en tal caso ay error y agrauio en estos capitulos porque la dicha mejora de tercio y quinto se ha de sacar de todo el caudal y bienes que dexaron sus padres al tiempo que murieron juntando con ello lo que auia dado el padre a estos dos hijos para en cuenta de sus legitimas durante el segundo matrimonio y ansi sera mayor la mejora de tercio y quinto sacandose de mayor cantidad de bienes, porque aunque la mejora de tercio y quinto conforme ala ley. 25. de Toro no se puede sacar delas dotes y donaciones propter nuptias que los hijos trahen a collacion y particion: esto se entienda para efecto que no se saque delas dichas dotes y donaciones propter nuptias lo que tienen recibido porq̄ lo que tienen recebido mas que sus legitimas se entienda ser mejorados en ello alomenos *tempore p̄ adicta legis tauri*, pero no para efecto q̄ se dexen de juntar estas dotes y donaciones propter nuptias quando no exceden delas legitimas con el capital del padre y hazer mayor el cuerpo de bienes que tenia y sacar de todo el tercio y quinto dela mejora para q̄ el padre pueda disponer de todo el quinto y tercio q̄ le da la ley

facultad para disponer, *ut late diximus & iure fundavimus in secunda parte principali quaest. 3. ad quaerimus & ad exempla ibi posita.* Porque de otra manera seguirle ya quel padre no pudiesse disponer de todo el quinto de sus bienes entre estraños o por su anima, ni del tercio de todos sus bienes entre sus hijos y decendientes. *ut apparet in tali specie.* Si vn padre tuuiesse mil y quinientos ducados de hazienda y quatro hijos a los quales ouiesse dado en dote y donacion *propter nuptias* para en cuenta de sus legitimas a cada docientos ducados que es su legitima enteramente que monta ochocientos ducados y solamente vuiesse retenido para si el quinto para disponer por su anima y entre estraños y el tercero entre sus hijos que son los setecientos ducados que hazen el tercio y quinto de todo. Si este padre mejorasse agora a vn hijo en el tercio y remanente de el quinto todos sus bienes, o en vna heredad que reseruo para si, que montaua el tercio y quinto de todos sus bienes en tal caso no podria el padre mejorar al hijo que quisiesse e todo el tercio y quinto de sus bienes sino solamente de lo que poseya quando murio que es el tercio y quinto que auia reseruado para disponer en su muerte del quinto libremente y del tercio entre sus hijos, *quod esset absurdum & contra mentem legis,* pues este padre ha dado ya enteramente sus legitimas a sus hijos en los ochocientos ducados que les dio en su vida y no tiene agora mas patrimonio quando viene a morir de quedarles mayor legitima y querrian segun esso llevar los hijos dos legitimas vna la que seles dio en vida del padre de todos los bienes que tenia, y otra de los bienes que reseruo para si, y dexo quando murio que eran solamente el tercio y quinto de sus bienes, *quod esset iniquum & iniustum & contra leges, quae permittunt parentibus libere dispo- nere de bonis suis, & diuidere inter filios in vita vel in morte dum non minus legiti- ma sua eis relinquunt, ut in l. parentibus arbitrium. C. de inoff. testa. & l. quo- tiens. C. fami. heres. & multis alijs iuribus & rationibus quae adducta sunt in di- cta quaest. & capitu. sup. allegato.* y ansi se cõcluye que si el padre y madre de este hijo mejorado en el tercio y quinto de sus bienes le mejoraron en el tercio y quinto de sus bienes, y de todo aq̃llo que le podia mejo- rar conforme a derecho que estas dos partidas que el padre dio a sus dos hijos del primero matrimonio se han de juntar con su capital de el padre y hazerle cuerpo de bienes y de todo ello se hade sacar el tercio y quinto de la mejora como esta dicho.

Videte igitur domini quam difficilis & periculosa sit partitio bonorum inter vi- rum & uxorem liberos habentes primi & secundi matrimonij, nam re uera pan-

ci in.

inueniuntur qui in his partitionibus faciendis non errauerint. Sed vos facile pote- ritis haec exempla praeculis habentes eas. Deo ducere & perficere, & iusto iudicio vestro diffinire.

A D D I T I O.

SE Q V I T V R Q V A R T A S P E C I E S
D I V I S I O N I S Q V A E D I F F I C I L I O R E S T O M -
nibus praecedentibus ut apparet ex sequentibus.



TEM videndum est de alio notabili et contingi- li casu qui nunc pendet in hoc regali granatensi au- ditorio inter filios et heredes Didaci Fernandez de Hinestroza et uxorem eius super diuisione bono- rum quae praedictus didacus de Hinestroza reliquit tempore mortis eius cuius speciem hic inserere libuit in vulgari sermone nostro ut cunctis legentibus tam iuris prudentibus quam ius ignorantibus pro- ficere possit quia multa quaestiones notabiles ex ea insurgunt ex quarum diffinitione multum appe- rietur haec materia diuisionum quae talis est.

DI E G O Fernandez de Hinestroza fue casado con Doña Floren- cia mexia de la qual tubo por su hijo a Don Gomez de Hinestro- za su hijo mayor que succedio en el mayorazgo y otros tres hijos mu- rio por Hencero de. 1577. dexo a todos sus hijos por herederos institui- dos, y en el hizo ciertas mandas y legados, *de quibus non est contentio inter heredes,* y mejoro a su muger en el quinto de sus bienes compraron du- rante el matrimonio dos villas que son la parra y el villarcejo de Pedro Esteuan con sus tercias y alcaualas por precio de diez y ocho mil du- cados, poco mas o menos y durante el matrimonio mejoraron y ad- quirieron otros muchos bienes declaro en su testamento que estas di- chas dos villas que compraron pertenecen ala dicha Doña Florencia su muger porque las compro de sus bienes dotales y arras y heredita- rios que ella tenia y ansi parece que el titulo que su Magestad les dio de estas dos villas habla solamente con la dicha doña Florencia y a ella sola las vende su Magestad, y no al dicho Diego Hernandez de Hine- stroza venido a partir los bienes del difunto la dicha Doña Florencia pide que seles adjudiquen estas dos villas en su parte porque son suyas

Aa 5 decla

Q V A R T A P A R S

declarose y mandose así por sentencia de reuista con que los marauedis que truxo en dote y las arras y bienes parafernales y hereditarios se le pagassen y los tomasse en las dichas villas y lo que mas valieffen se declaro por bienes mejorados en el dicho matrimonio.

¶ Ytem se a de presuponer que para pagar estas villas a su magestad se pagaron de los dichos bienes dotales y hereditarios y arras que tenia la dicha Doña Florencia que fueron en cantidad de nueue mil ducados, y de quatro mil ducados que tomaron a censo al quitar en su vida dos mil de vn vezino de Granada y dos mil de vn vezino de Cuenca, y mil ducados que le desconto su Magestad del precio de los diez y ocho mil ducados que costaron estas villas por otros tantos que su Magestad auia tomado a censo, y los auia cargado sobre las rentas de las dichas villas y auia dado priuilegio y situado sobre las dichas villas, y rentas dellas lo que montaua el dicho juro y tributo a razon de catorze mil el millar al comprador que dio los dichos mil ducados lo mas fue de bienes gananciales, vendidas estas villas ala dicha Doña Florencia le manda acudir con todas las rentas dellas con que dellas pagasse el dicho juro y situado que sobre ellas estaua impuesto de los dichos mil ducados y con que la dicha doña Florencia pudiesse redimir el dicho censo al quitar de los dichos mil ducados quando quisiere.

¶ Ytem se presupone que ala paga de los dichos quatro mil ducados que tomaron a censo los dichos Diego Hernandez de hinestrofa y Doña Florencia su muger en dos partidas, vna en Granada y otra en Cuenca se obligaron ambos de mancomun ala paga de los reditos dellos y dela redencion dellos quando quisiesen redimir el principal, y con estas tres partidas que fueron nueue mil ducados de la dote y arras, y bienes hereditarios de la dicha doña Florencia y de estos quatro mil ducados que tomaron a censo en dos partidas y los mil ducados que se encargo la dicha Doña Florencia por otros tantos que le abaxo del precio su magestad que auia tomado y vendido en juros alas personas que se los auian dado, que todas montaron catorze mil ducados la resta que faltaua para los diez y ocho mil ducados que costaró las dichas dos villas que son otros quatro mil ducados los pagaron de bienes adquiridos durante el matrimonio.

¶ Ytem se presupone que dende a dos años que tomaron los dos mil ducados a censo en Granada para pagar las dichas villas los redimieron durante el matrimonio auiendo pagado el tributo dellos de los dichos dos años los otros dos mil ducados que se tomaron a censo en la

otra

E X E M P L A P A R T I T I O N V M.

190

otra partida en la ciudad de Cuenca nunca se quitaron ni redimieró y se han pagado los tributos y corridos dellos hasta oy así en vida del dicho Diego Hernandez de hinestrofa como despues de muerto, por el en su vida y despues por la dicha doña Florencia su muger.

¶ Ytem se presupone que los contadores nombrados para hazer la dicha particion tasaron todos los bienes del inuentario que quedaron al tiempo que murio el dicho Diego Hernandez de hinestrofa y entre ellos apreciaron las dichas dos villas en menos de lo que venian costado aunque valian mas porque se auian mejorado y edificado en ellas ciertas casas principales por el dicho Diego hernandez y se auian acrecentado mas vasallos apreciarólas en solos catorze mil ducados, y ad iudicaron selas ala dicha Doña Florencia en los dichos nueue mil ducados que tenia de su dote y arras y bienes hereditarios, y lo demas a cuenta de lo que le pertenecia de su mitad de multiplicado en el dicho matrimonio.

¶ Sacan de los bienes del inuentario estos dos mil ducados para la dicha Doña Florencia que se deuián de principal en la partida de cuenca que no estauan redimidos para que aya libres las dichas villas y se redima el dicho censo, y mas le sacan para la dicha Doña Florencia otros mil ducados que se auian pagado de reditos deste dicho censo despues que murio el dicho Diego hernandez por deuda suya y de la dicha Doña Florencia contrayda durante su matrimonio y por tal la sacan del cuerpo de bienes del inuentario porque dellos parece que las auia pagado la dicha doña Florencia en siete años que pasaron desde que murio el dicho Diego hernandez hasta que se hizo la particion.

¶ Ytem sacaron del cuerpo de bienes contenidos en el inuentario trecientas y cinquenta y tres mil marauedis que se auian pagado despues de la muerte del dicho diego hernandez de hinestrofa por la dicha doña Florencia de los situados que estauán cargados sobre las dichas dos villas de los mil ducados de juro y situado que impuso sobre ellas su magestad de que se encargo la dicha doña Florencia porque le bajaron otros tantos del precio de las dichas villas como dicho es que montaron en siete años que estuieron por partir los dichos bienes los dichos ciento y cinquenta y tres mil y tantos marauedis.

¶ *Ex ca su premissis multe notabiles oriuntur quaestiones et primo queritur.* Si pudo el dicho Diego hernandez de hinestrofa auiendo mejorado ala dicha doña Florencia su muger en el quinto de sus bienes declarar que las dichas villas que se auian comprado y mejorado durante el matrimo-

nio

nio eran bienes propios dela dicha doña Florencia su muger y que se auian comprado con sus bienes dotales y parafernales y arras dela dicha su muger en perjuzio de sus hijos y herederos.

¶ Lo segundo si en esto no vuo fraude sino que realmente las compraron de los bienes dotales y hereditarios dela dicha Doña Florencia si seran bienes suyos propios della de tal manera que si vuo en ellos alguna perdida o ganancia sea para ella y no para los hijos y herederos del dicho Diego hernandez de hiestrosa su marido.

¶ Lo tercero si pudo el marido pagar ala muger la dicha dote en su vida para comprar las dichas villas en perjuzio de sus hijos, y herederos.

¶ Lo quarto si pudieron estos partidores apreciar las dichas dos villas en menos delo que costaron, porque costaron diez y ocho mil ducados y ellos las apreciaron en catorze mil ducados auendose comprado para la dicha doña Florencia y en su nombre y auendose dado el titulo a ella sola en el dicho precio de diez y ocho mil ducados.

¶ Lo quinto si pudieron los dichos contadores y partidores sacar de los bienes communes del inventario este censo de dos mil ducados que estava por redimir en Cuenca y mas los corridos del dicho censo que fueron siete años dende que murio el dicho Diego Hernandez de hiestrosa hasta que se hizo la particion para pagar esta deuda fecha durante el matrimonio.

¶ Lo sexto si pudieron sacar los dichos contadores del dicho cuerpo de bienes del inventario los dichos ciento y cinquenta mil y tantos maravedis que pago la dicha doña Florencia despues dela muerte de su marido de los situados que estan impuestos por su magestad sobre las dichas villas por los mil ducados, que recebio a censo de ciertos particulares con cuya carga vendio las dichas villas ala dicha Doña Florencia.

¶ Lo septimo si por los dos mil ducados que tomaron a censo en Granada para comprar las dichas villas sacaran otros tantos los herederos del dicho Diego fernandez de hiestrosa como los sacó de los bienes communes para redimir este censo la dicha Doña Florencia y su marido durante el matrimonio pues en efecto fueron para la dicha doña florencia y para pagar las dichas villas que ella compro los quales no les sacaron los contadores para los dichos herederos y si sacará también para los dichos herederos lo corrido de los reditos de estos dos mil ducados de los dos años que estuuieron sin redemillos y se pagarón

los

los reditos dellos durante el matrimonio.

¶ *Hac fare sunt dubia & questiones quae ex casu praemisso proficiuntur quaelicet singularia aut particularia esse videantur proderunt tamen ad multa similia quae in partitionibus occurrunt nam ut inquit iurisconsultus m.l. non possunt. ff. de legibus non possunt omnes articuli sigillatim legibus comprehendere sed ubi ratio legis manifesta est is qui iurisdictioni praest ad similia procedere atq; ita ius dicere debet, idcirco ad praedicta dubia & disputationes ac resolutiones eorum multum est aduertendum.*

¶ Quanto ala primera question y dubda si pudo el dicho Diego hernandez de hiestrosa auiendo mejorado en el quinto de sus bienes a la dicha Doña florencia hazer la dicha declaracion y manda en su testamento que las dichas dos villas eran dela dicha doña Florencia su muger y que ella las ouiesse por suyas porque las auia comprado de sus bienes dotales y hereditarios digo que para solucion desta questio se a de ver primero si el marido o la muger pueden renunciar tacita o expressamente las ganancias hechas durante el matrimonio en perjuzio de sus hijos porque dello resulta la solucion dela primera duda, in quo videtur dicendum quod maritus vel uxor possit renuntiare iuri suo quod habet in bonis acquisitis constante matrimonio etiam in praedictum filiorum nec per hoc videtur filij grauari cum nec creditores fraudentur si debitor noluit acquirere vel adire hereditatem sibi delatam ut in l. qui autem in principio. ff. de his quae in frau. credi. & in l. nemo. §. 1. ff. pro socio & l. non fraudantur in prin. & in l. r. §. utrum. ff. siquid in frau. patro. item quia quilibet potest renuntiare iuri suo pro se introducto ut in l. siquis in conscribendo. C. de pacti. ex contrario videtur & hoc verius puto quod non potest maritus vel uxor renuntiare iuri suo in bonis constantem matrimonio acquisitis habens filios nam facile si hoc eis permitteretur possent fraudare filios sua legitima nam postquam legaret maritus uxori vel e contra quintam partem bonorum cum non possit ei legare plus cum sit extranea respectu filiorum renunciet lucris constante matrimonio factis quae plerunq; multa esse solent & hac via defraudarentur filij legitima sua in magna quantitate quod esset absurdum & contra mentem legis fori quae prohibet parentes donare extraneis ultra quintam partem bonorum cum reliquum sit legitima filiorum & hanc partem expresse tenet. Pala. Rub. in repet. rub. §. 2. incipi. limitabis ista primo; in fine quod in uxore renuntiante lucris in matrimonio factis in fauorem mariti sine dubio procedit nam in uxore est mera donatio quae prohibita est inter virum & uxorem & quod hac renuntiatio, & remissio lucrorum sit vere donatio constat, ex eo quod uxor non participat de damnis & rebus amissis constante matrimonio sicut ceteri socij, qui societatem contraxerunt sed tantum participat de lucris ut in l. 1. & per totum titulum delas ganancias del marido y la muger lib.

3.fo.

3. fo. donde solamente le da ala muger la mitad delas ganancias acqui-
 ridas enel matrimonio y quando ay perdidas no lleva parte dellas *ut*
in. l. 60. Tauri, y saca primero su dote y bienes parafernales delos bie-
 nes del marido y se prefiere a todos los acreedores *ut in. l. in rebus* *& in. l.*
ubi adhuc. C. de iur. doti. et in. l. 1. §. et ut plenius. C. de rei ux. acti. et in. l. si. C.
de pactis conuen. delo qual resulta quees mera donacion renúciar la mu-
 ger las ganancias hechas enel matrimonio pues es mere lucrum y me-
 ra donacion porque no puede auer perdida ni daño enello como en
 las herencias y lo mismo seria enel marido que renuntiafe y remitie-
 fe ala muger la parte que le pertenece delas ganancias hechas enel ma-
 trimonio porque esto no es dexar de adquirir como el que renuncia la
 herencia que lees deferida sino renunciar y remitir lo que esta gana-
 do durante el matrimonio *quod facere non potest ut in dicta lege qui autem*
ff. qua in frau. credi. nec obstat praedicta lex si quis in conscribendo. C. de pact. nam
loquitur in renuntiatione quam quis facit de iure suo no de alieno vel cum pra-
indicio tertij quod facere no potest ut in. l. si pignus. ff. qua in fraudi. ctedi. & in. l.
1 ff. nequid in fraudem patro. & l. nemo ex socijs. §. 1 ff. pro socio ad propositam
igitur questionem redendo, digo queel dicho diego fernandez dehinestro
 sa no pudo auiendo mejorado ala dicha doña Florencia su muger enel
 quinto de sus bienes renunciar ni remitir tacita ni expresamente las
 ganancias hechas enel matrimonio en perjuyz. o de sus hijos y ansi no
 valio la dicha confesion y declaracion que hizo en su testamento di-
 ziendo que las dichas villas eran dela dicha doña Florencia su muger
 y que se auian comprado de sus propios bienes della pero sino la o-
 uiera mejorado enel quinto ualdra la dicha confesion, y declaracion
 hasta enel quinto delos bienes de que pudo disponer y grauar a sus
 hijos con que del quinto se saquen primero las missas y gastos del en-
 tierro y mandas pias que dispone la ley. 30. de Toro y enel remanente
 del quinto podra valer la dicha declaracion *no ultra ut in. l. qui testa-*
mentum faciebat. ff. de probatio. iuncta lege si sic. §. 1. & l. si debitori. ff. de lega. 1. &
l. 3. & si. C. de falsa cau. adiec. lega. & in. §. sed si uxori eo. tit. instituta.
 ¶ Quanto ala segunda question si sin fraude se hizo la dicha declara-
 cion porel dicho Diego hernandez de hinestrofa y se prouare que real-
 mente las dichas villas se compraron delos bienes dotales y heredita-
 rios dela dicha doña Florencia con volúdad deella en tal caso valdria
 la dicha declaracion, y estos bienes comprados durante el matrimo-
 nio se surogaran en lugar delos bienes dotales y propios dela dicha
 doña Florencia aunque se ayan comprado y mejorado durante el ma-
 trimonio

rimonio, *ut in. l. ex pecunia. C. de iure doti. & ibi glos. & l. res qua. l. ita constã*
te ff. de iure do. & in. l. 49. titu. 5. par. 5. et in. l. 11. titu. 4. lib. 3. fori per quam legem
hoc extenditur ut habcat locum non solum in re empta ex pecunia dotali sed etiam
in re empta vel per mutata ex alia re uxoris ex voluntate eius et hoc etiam te-
net Bald. in. l. ex pecunia et in. l. in rebus si. col. C. de iure doti. et Bal. nouell. in tra-
cta. de dote fol. 34. col. 1. vers. in decimum privilegium. Y ansi fue justa la sen-
 tencia que se dio en favor dela dicha doña Florencia, que estas villas
 que se compraron con sus dineros y bienes dotales y parafernales seã
 tuyas hasta enla cantidad que alcançaron, y lo demas que valen seã
 bienes mejorados enel matrimonio, pero si en la compra y permuta-
 cion delos bienes dotales dela muger ouo alguna perdida, en tal caso
 sera en su escogencia dela muger tomar sus dineros con que fueron cõ-
 pradas, o las dichas villas, o otras cosas que se compraron con sus di-
 neros dotales, *ut est decisum per dictam legem. 49. titu. 5. part. 5. qua in hoc est*
multum notanda et videtur dura et contra rationem decisio eius, ut maritus pa-
tiatur hoc damnum sine culpa sua ex eo quod voluit gratificari et morem gerere
uxori sua ut ex pecunia eius dotali aliquod predium de voluntate eius emer-
tur hoc actio inter eos ut sua ipsius uxoris esset quod postea si praedicta res empta ex
pecunia dotali non esset utilis uxori posset eam relinquere marito suo et ab eo pecu-
niam dotalem exigere sed hoc favore dotis est statutum per dictam legem regiam
quod in alijs rebus uxoris crederem non habere locum ut habetur in dicta. l. fori.
l. 11. titu. 4. lib. 3. fori qua absolute et non data electione uxori disponit equaliter
in marito et uxore ut res permutata vnius coniugis cum alia re alterius tercij
efficiatur eius cuius erat res qua permutata fuit cum alio quod equius videtur.
 ¶ Quanto al tercero dubio si pudo el marido pagar a la muger la dote
 constante matrimonio para que comprasse los dichos dos lugares,
 parece cosa clara y sin duda que se la pudo pagar y restituyr para el di-
 cho efecto, *nam obligatus restituere post mortem suam potest praeuenire liberatio-*
nem suam et eo viuente restitutionem facere, ut in. l. post mortem ubi notant. ad.
post glo. C. de fideicomis. & in. l. patrens. ff. qua in frau. credi. & l. sub conditione:
ff. de solutio. & l. sed ad des. §. si quis cum in annum. ff. locati nec per hoc videntur
fraudari filij in fructibus rerum dotalium qui ad patrem pertinerent (non facta re-
stitutione dotis in vita eius) nam similiter ad patrem pertinent fructus & reddi-
tus horum locorum rerum dotalium presertim hodie cum iure regio omnes fructus
tam rerum dotalium quam aliarum rerum mariti vel uxoris sint communes in-
ter eos, ut in. l. si. titu. delas ganancias lib. 3. fori. & sic filij nullo modo grauantur ex
tali solutione dotis a prtre facta constante matrimonio.
 ¶ Quanto al quarto dubio si pudieron estos partidores apreciar las di-
 chas

chas dos villas en menos de los diez y ocho mil ducados que es el precio en que se compraron de su Magestad *videtur dicendum quod non potuerunt hoc facere cum nomine ipsius uxoris emptio facta fuerit & titulus venditionis ei solum factus fuerit & sic ipse res vendita ipsius uxoris fuerint & in eis maritus nullum ius proprietatis habeat prater quam in fructibus qui sunt communes ut in dicta l. fin. titu. 3. lib. 3. Fori. ergo damnum vel commodum earum ad uxorem pertinet cuius dominium est predictarum rerum ut in l. qua fortuitis et. l. pignus. C. de pigno. actio. & l. 1. C. de commoda. & ff. de posi. l. si in asia. §. si. ex contrario videtur quod predicti arbitri ad diuidendum dati necessario predictos vicinos appreciare debuerunt cum in patrimonio defuncti in uenirentur tempore mortis & in inuentario positi fuerint siue mariti siue uxoris fuerint eo praesertim quod id quod plus ualebant quam bona dotalia & parafernalia uxoris ex quibus comparati fuerunt non succedit nec subrogatur loco dotis sed ut melioramentum factum constante matrimonio declaratum est per sententiam ut supra diximus ergo necesse fuit predictum apprecium eorum facere ut sciatur an ultra praecium quo predicti vicini comparati sunt aliquid plus ualere ut de eo iudicarent tanquam de alijs bonis acquisitis & melioratis constante matrimonio. Respondeo, que bien pudieron los contadores apreciar estas villas, ora sean bienes del marido, o dela muger, o comunes como se apreciaron todos los demas bienes del inuentario sin perjuizio del derecho delas partes, por que de otra manera no se podia hazer la particion ni saber si ay bienes mejorados enel matrimonio, pero la duda es si se le an de contar a la dicha doña Florencia, puesto que valiesse menos de lo que costaron lo que valian, y se apreciaron al tiempo dela particion, o enel precio que costaron que fueron los diez y ocho mil ducados, o en catorze mil que fueron apreciadas, *multum enim interest an unum praecium sequamur uel aliud ut apparet ex supra dictis in qua quidem questione existimo hoc esse seruandum.* Que si al principio se trato entre los dichos Diego Fernandez de Hinestrofa y doña Florencia su muger, que estas villas se cõpraesen para ella de sus bienes dotales y hereditarios y otros qualesquier q̄ le perteneciesse, y el dicho Diego Fernandez su marido no tuuiesse en ellas parte alguna de perdida ni ganancia, *quod ab initio facere uel pacisci potuerunt ut uoluerunt Bar. Dinus Raphael. Ange. Ioannes de Imo. Paul. & Alex. in l. quia poterat. ff. ad trebelli. & in proprijs terminis Pala. Rub. in repet. rubri. §. 63. incipi. limitabis ista primo,* en tal caso, aunque se aprecien en lo que oy valen para saber si ay ganancias y bienes mejorados enel matrimonio y quanto es lo mejorado, ansi en las dichas villas como en todos los otros bienes dela dicha herencia, pero despues de hecho el precio*

el aprecio se las daran y adjudicaran a la dicha doña Florencia en el precio que costaron y se compraron por suyas valan poco o mucho, pues son bienes propios suyos, *per iura superius allegata nam augmentum uel diminutio alicuius rei sequitur dominum, ut in l. pignus & l. qua fortuitis C. de pigno. actio. cum similibus,* pero si no se trato al principio quando las dichas villas se compraron, no lo pudo haxer despues el dicho Diego fernandez de Hinestrofa ni la dicha doña florencia en perjuizio de sus hijos, porque es remitir y renunciar sus bienes propios adquiridos *quod facere non potuerunt ut supra diximus,* ora digamos que de los dichos bienes se adquirio el dominio dellos al marido y a la muger de por medio a principio, ora soluto matrimonio habeat maritus uel uxor actionem ad rem communicandam ut uoluerunt multi. *DD. huius regni per l. si quis societatem contraxerit. ff. pro socio, de quo late supra diximus nam utroq; casu est alienatio siue proprias res acquisitas & dominium earum renunciauerunt siue actionem quam habet ad res consequendas pro dimidia parte ut in l. secunda & tertia. ff. qua in fraudem heredi. & l. qui actionem habet. ff. de reg. iur.*
 ¶ *Nec his obstat quod supra diximus quod non potest pater aut mater renuntiare uel remittere lucra constante matrimonio facta in prauidium filiorum nam hoc procedit in lucris iam factis uel acquisitis in futuris autem lucris non procedit nam illa remittere potest maritus uel uxor si a principio tempore nuptiarum hoc agatur inter eos & paciscatur uel etiam iam matrimonio contracto in contractibus postea faciendis ut expresse tenet & late fundat Pala. Rubi. in repet. rubri. in dicto. §. 63. incipi. limitabis ista primo: quia ex hoc non fraudantur filij cum lucrum non sit certum nec acquisitum ut in l. 1. C. de pact. & l. fideicommiss. C. de transactio. quod est bene notandum.* De todo lo qual se concluye, que aunque los contadores pudieron apreciar los dichos lugares en lo que les parecio que entonces valian quando se hizo la dicha particion, pero que agrauian a los herederos del dicho Diego fernandez de hinestrofa en no cargar y cõtar a la dicha doña florencia todo el precio q̄ costarõ, pues al principio se cõtrato entre marido y muger que se comprassen para la dicha doña florencia y en su nõbre como se compraron, y que el dicho Diego Fernandez de Hinestrofa ni sus herederos no lleuassen parte dellas ni dela perdida ni ganancia que en ellas ouiesse, *ut supra diximus.*
 ¶ Quãto al quinto dubio si pudierõ los cõtadores sacar del dicho cuerpo de bienes del inuẽtario los dos mil ducados del dicho cõso q̄ esta ua por redimir y estaua cargado e impuesto sobre las dichas dos villas para q̄ las ouiesse libres la dicha doña florencia, porq̄ el precio que hizieron en catorze mil ducados fue hecho como si las dichas villas fueran

fueran libres de este censo, por lo qual parece que se auia de baxar del dicho precio los dichos dos mil ducados, o se los auian de sacar a la dicha doña Florencia del dicho cuerpo de bienes para que cō otros tantos bienes o su valor dellos pudieffe redemillos, *sed contrarium uerum esse puto in casu praemisso*, porque como diximos arriba las dichas villas se compraron para la dicha doña Florencia, y en su nombre y a ella se dio el titulo dellas de voluntad y consentimiento del dicho Diego Hernandez de Hinestroza su marido que al principio que se compraron no quiso entrar en parte dellas en ganancia ni en perdida, sino que fuesen de la dicha doña Florencia, y ansi a de ser suya toda la perdida o ganancia que cuiere en ellas por su cuenta de sus bienes do tales y hereditarios y mitad de multiplicado que tubiere en los demas bienes adquiridos durante el matrimonio. Y no obstaría dezir que se apreciaron como si fueran libres de censo las dichas villas, y por esto se an de baxar del valor dellas los dichos dos mil ducados del dicho censo, o sacarle otros tantos del dicho cuerpo de bienes, como lo sacaron los dichos contadores, porque aunque se apreciaran con la dicha carga de censo en dos mil ducados menos q̄ fuera el aprecio doze mil ducados o menos auia de ser la perdida para la dicha doña Florencia como fuera la ganancia si valieran e se apreciaran en mucho mas delo que costaron. *Nam secundum naturam est commoda cuiusq̄ rei eum sequi quem sequuntur incommoda ut in l. secundum naturam ff. de regn. iur. quod procedit ex vi pacti conuentione tempore nuptiarum facti inter uirum & uxorem quod ualuit ut supradiximus.*

¶ Y no obstaría dezir que estos dos mil ducados se an de sacar del dicho cuerpo de bienes mejorados entre ambos marido y muger como deuda causada y hecha durante el matrimonio, la qual se a de sacar de las ganancias y bienes multiplicados durante el matrimonio, porque aunque esta deuda fue contrayda durante el matrimonio no fue deuda comun de marido y muger sino suya propia de la dicha doña florencia y para su prouecho, y para cōprar lo que ella quiso para si sola, y aunque se obligaron de man comun marido y muger al dicho censo, por lo qual parece que los contadores proueyerō biē en sacar esta deuda y cēso de dos mil ducados de los bienes multiplicados no lo pudierō hazer y agrauiar en esto a los herederos del dicho diego hernández d̄ hinestroza, porq̄ en efeto esta no era deuda del marido ni de sus herederos ni comū sino d̄ la dicha doña florēcia su muger q̄ se hizo para pagar las dichas villas q̄ ella cōpro para si, y el marido aūq̄ se obligo cō ella se entie de ser fiador d̄ ella y no principal, *nā licet duo*

duo se obligauerint insolidum ille intelligitur esse principalis debitor ad quem peruenit pecunia uel commodum obligationis alius autem ad quem non peruenit pecunia intelligitur esse fideiussor ut in l. sed Iulianus in prim. ff. ad macedo. quam ad hoc notat ibi Bar. Alberi. & Pau. sedem Bar. qui plures quæstiones decidit per illum tex. in l. modestinus. ff. de solutio. & in authen. hoc ita. C. de duobus reis & a libi sepe scribentes. Por manera que no tienen los herederos del dicho Diego Hernandez de Hinestroza obligacion de pagar ni redimir estos dos mil ducados de censo, pues no se tomaron para entrambos marido, e muger, sino in rem vxoris hoc est para la dicha doña Florēcia, ni menos son obligados a dar caucion de indemnidad a la dicha doña Florencia, que si algo pagare de los dichos censos se lo pagaran ellos, pues ellos no lo deuen, antes la dicha doña Florencia sera obligada a dar caucion a los dichos herederos de su marido, que si alguna cosa pagaren del principal o redditos de los dichos dos mil ducados se lo pagara ella, pues en effeto se tomaron para ella, y el marido fue su fiador della aunque se obligo con ella insolidum ambos de man comun como dicho es. Delo qual se sigue que si los herederos del dicho Diego Hernandez ouiesen pagado alguna cosa de los dichos cēsos o corridos dellos, se lo deue y es obligado a pagar y sacar indēces la dicha doña Florencia, *ut in l. si remunerandi. §. si passus & in l. si mandato. §. si fideiussor ff. manda. & in l. si quid in si. de fide ius. cum concordat. ex quibus resultat responsio ad propositam quæstionem*, que estos dos mil ducados del dicho censo son a cargo de la dicha doña Florencia, y no de los herederos de su marido, por lo qual no se los pudieron sacar del dicho cuerpo de bienes los contadores, como se los sacaron y dieron.

¶ Sed quiderit de los otros dos mil ducados que se tomaron a censo en Granada para comprar las dichas villas, y despues los redimio la dicha doña Florencia de los bienes cōmunes multiplicados. Respondeo, que estos no solamente no serā obligados los herederos del marido a pagallos sino la dicha doña Florēcia a pagarlos de sus propios bienes la mitad dellos, pues eran cōmunes, o sacar los herederos del marido otros tantos en lugar dellos del dicho cuerpo del inuentario como ella los saca para si constate el matrimonio para acabar de pagar las dichas villas, *quod sequitur ex rationib⁹ supradictis in precedenti responsō.*

¶ Sed quid erit del otro censo de mil ducados de situados q̄ estauā impuestos por su magestad sobre las dichas dos villas de q̄ se encargo la dicha doña Florēcia si se an de sacar del dicho cuerpo de bienes como deuda fecha durate el matrimonio, respōdeo q̄ no se le sacará sino q̄ son a su cargo della pues la cōpra se hizo para ella y se le baxarō del precio d̄ los diez y ocho mil ducados q̄ costarō las dichas villas y ella se

go a pagallos *eisdem rationibus & iuribus allegatis in precedenti capitulo.*
 Sed quid erit de redditibus & pensionibus solutis constante matrimonio & eorum
 luto post mortem mariti an hæc deducenda sint de bonis communibus de quorum
 diuisione agitur vel incumbat onus eorum ipsi uxori sicut diximus de princi-
 pal. & quidem videtur sic distinguendum, que quanto a los veynte y vn
 mil y tantos maravedis de situado en cada vn año que estauá impues-
 tos y cargados sobre las dichas villas por su magestad, y passan con la
 misma carga real, ad quoscumq. possessores prædictarum villarum ut in. l. 1.
 & per totum titulum. C. sine censu vel reli. fun. com. non posse ubi not. dd. et bar.
 in. l. si. C. de iure emphite. por lo qual parece que todos estos tributos y si-
 tuados los deue la dicha doña Florencia como señora, y poseedora
 delas dichas villas, y porque se obligo a pagallos al tiempo que las có-
 pro pero sine dubio no los deué ni son a su cargo dela dicha doña flo-
 rencia sino que todos estos tributos que se pagaron durante el matri-
 monio se an de pagar y sacar de los fructos y rentas que rentaron las
 dichas villas y lo demas que sobrare de los dichos fructos sacadas las
 dichas cargas y situados se enriende que son fructos dellas y estas son
 comunes de marido y muger aũque la propiedad sea del vno dellos
 ut in. l. si. tit. delas ganancias lib. 3. for. nam fructus dicuntur id quod remanet de
 ductis oneribus & impensis que quærendorum colligendorum conseruandorum
 q. eorum gratia sunt ut in. l. si a domino. §. fructus. ff. de peti. heredi. y ansi so-
 lamente seran comunes los fructos y rentas destas villas que se cogie-
 ron dellas durante el matrimonio sacadas primero las cargas de los
 dichos tributos y situados que tenian y estauan impuestos sobre ellas
 porque seria contra rationem & contra regulam iuris secundum naturam est
 que ella sola pagasse los dichos tributos y su marido lleuase la mitad
 de los fructos sin descontar las dichas cargas y tributos pero los situa-
 dos y tributos que pagaron despues suelto el matrimonio durate los
 siete años q. estuuo por hazer esta particion despues q. murio el dicho
 diego hernandez de hiestrosa son a cargo dela dicha doña Florencia
 por ser suyas las dichas villas y fructos dellas finita societate & matrimo-
 nio soluto, pues el dicho diego hernandez ni sus herederos no lleuana
 parte de los fructos delas dichas villas quia solutum est matrimoniu et so-
 cietas que causa erat acquirendi partē fructuū, y ansi pues todos los fructos
 y rentas delas dichas villas pertenecen ala dicha doña florencia dellos
 a de sacar las dichas cargas y situados que cósumé los dichos fructos,
 tã ex vi pacti facti cū principe tēpore uēditionis quã ex vi possessionis quã hēt præ-
 dictarū villarū quæ peruenērūt ad eam cū onore tributi sine quo comparari non
 potuerunt ut in dicta. l. 1. C. sine censu vel reli. maxime que el dicho preuile-
 gio manda expressemente que los pague la dicha doña Florencia co-

mo compradora delas dichas villas que las tomo con las dichas car-
 gas y se le baxaron del precio los mil ducados de principal que su ma-
 gestad auia recebido por la imposicion del dicho censo y tributo si-
 tuado sobre ellas delo qual se infiere que hizieron agrauio los dichos
 contadores a los herederos del marido encargalles los dichos tribu-
 tos corridos y mandar sacar del cuerpo de bienes los situados y tribu-
 tos que pago la dicha doña Florencia en los dichos siete años des-
 pues dela muerte de su marido porque auian de declarar y mandar
 que no sacassen cosa alguna dellos delos bienes comunes sino que la
 dicha doña florencia los pagasse pues eran a su cargo, y si los pago de
 los bienes comunes del inventario que vuelua la mitad dellos a los
 herederos de su marido pues les pago de los bienes comunes de
 entrambos que estauan por partir en que la suso dicha y los dichos có-
 tadores agrauiaron en la mitad a los herederos de su marido pero en
 quanto a los redditos y pensiones de los otros censos de quatro mil
 ducados de principal que tomaron a censo para pagar las dichas vi-
 llas los dos mil ducados en Granada que despues los redimieron de-
 de a poco tiempo y los dos mil en Cuenca que estan oy por redimir
 videtur dicendum que no sea a cargo dela dicha doña florencia sola-
 mente como poseedora delas dichas villas sino que se an a cargo de
 ella y de los herederos de su marido como obligados cada vno dellos
 infolidum porque estos no se impusieron por su magestad para que
 asciatur ipsa res onere tributorum & teneatur quilibet possessor ad onus pensio-
 num ut supradiximus in primo casu sino por personas priuadas que fue la
 dicha doña Florencia y las personas que dieron los dichos quatro mil
 ducados a censo, quæ non potuerunt afficere prædictos vicos onere tributorum
 vel pensionum ex pacto eorum ita ut quilibet possessor eorum teneatur præstare
 tributa vel pensiones soluere ut tenet & declarat notabiliter glo. quam sequuntur
 ibi Cinus. Bar. Alber. & Bal. & cõmuniter omnes scribentes in. l. 2. in verbo re-
 pellere C. de iure emphi. traddit eleganter Bar. quem ceteri sequuntur in. l. si. col. 1.
 co. ti. ex quo videtur, q. la dicha doña florencia y los herederos de su ma-
 rido y cada vno dellos infolidu sean obligados a pagar estas pèsiones
 q. an corrido de entramos cēsos y no sola la dicha doña florencia Re-
 spondeo que aunque sea verdad que no sea obligada la dicha doña
 florencia a pagar ella sola los dichos tributos y pensiones como seño-
 ra y poseedora delas dichas villas sino ambos juntamente marido y
 muger y sus herederos como obligados de mã comũ ex contractu & o-
 bligatione personali quæ nõ sequitur fundi possessore sed respicit totũ patrimoniũ eo-
 rũ qui se obligauerunt ut hētur in. l. si fideicomissũ. §. tractatũ. ff. de indi. & in. l. 1.

Q V A R T A P A R S

§ *siberes percepto fundo. ff. ad trebelli.* pero esto se entiende respecto de los acreedores que dieron los dichos quatro mil ducados a censo que los podran cobrar los reditos y pensiones de entramos marido y muger que los tomaron e impusieron, o de cada vno dellos como, obligados de man comun, pero respeto de los herederos del dicho Diego Hernandez de Hinestroza con la dicha doña Florencia no an de pagar nada, en effeto si los pagaren los podrá pedir y cobrar dela dicha doña Florencia su madre, porque como diximos arriba ella se entiende ser la principal por auerse tomado a censo para ella sola, y el dicho su marido fue el fiador della, y aunque se obligassen entrambos de man común, y como tal fiador esta obligada a sacarle indemne de la dicha fiança, y pagar todo lo que los dichos herederos pagarē por esta causa, y darles para ello fianças de indemnidad, *vt in dicto. §. siberes percepto fundo. ff. ad trebelli. & in. §. siquid insti. de fide. iusor. cum concordan.* de lo qual se concluye, que los dichos contadores agrauaron a los herederos del dicho Diego Hernandez de Hinestroza en sacar del dicho cuerpo de bienes y multiplicados durante el matrimonio los censos corridos de los dos mil ducados que estauan por redimir en Cuenca en aquellos siete años que estuuu por hazer la particion dende que murio el dicho Diego Hernandez, para que se pagasse la dicha doña Florencia dellos, pues estos eran a su cargo en effeto y no de su marido ni de sus herederos, *vt supradiximus.*

¶ *Sed an idem erit de pensionibus salutis* de estos dos censos de quatro mil ducados constante el matrimonio *Respondeo quod licet de rigore iuris videatur,* que la dicha doña Florencia sola y no su marido sea obligada a pagar estas pensiones y censos todo el tiempo que corrieron durante el matrimonio, pues en effeto es deuda della y no del marido, pues se tomaron para ella *vt supra diximus sed de equitate & ratione legis secundum naturam est. ff. de regu. iur. cum concordan.* no sera obligada la dicha doña Florencia a pagar ella sola las dichas pensiones y cēfos que corrieron y se pagaron durante el matrimonio, pues el marido gozo la mitad de los fructos de las dichas villas que son communes, aunque la rayz sea del vno dellos, *vt diximus in superioribus iniquum enim & contra rationem esse videtur & contra mentem predictae legis secundum naturam* que el marido lleue la mitad de los fructos y rentas de las dichas villas y la dicha doña Florencia pagasse todas las pensiones y cargas q̄ está impuestas sobre ellas, y así se deue tener en este caso lo mismo q̄ en el primero, aunque por diferentes razones, que todas las pensiones que se

EXEMPLA PARTITIONVM.

se pagaron durante el matrimonio de estos dos censos de quatro mil ducados se saquen y paguen de los fructos y rentas de las dichas villas y la resta que de los dichos fructos que dare se parta por fructos entre la muger y el marido y sus herederos, *& ita pro nunc teneo salua correctione cuiusquam melius sentientis.*

¶ Quanto al sexto dubio si pudieren los dichos conradores sacar del dicho cuerpo de bienes los dichos ciento y cinquenta mil y tantos maravedis que pago la dicha doña Florencia despues de la muerte de su marido de los situados que estauan impuestos por su Magestad sobre las dichas villas por los mil ducados que recibio a censo de ciertos particulares a quien dio el preuilegio de los dichos situados, digo que a este dubio esta respondido en el quinto dubio proximo precedenti, ad que me remito.

¶ Quanto al septimo dubio de los otros dos mil ducados que la dicha doña Florencia y su marido tomaron a censo en Granada para pagar las dichas villas, y despues los quitaron y redimieron durante el matrimonio si faceran otros tantos del dicho cuerpo de bienes para el dicho Diego Hernandez y sus herederos, como los dos mil ducados que ella tomo a censo para si para redimir el dicho censo, digo que es cosa clara y sin duda, que pues la dicha Doña Florencia los tomo y saco de los bienes comunes multiplicados para redimir el dicho censo que era a su cargo y lo auia tomado para acabar de pagar las dichas dos villas que compro para si, que an de sacar otros tantos los herederos del dicho Diego Hernandez para si del dicho cuerpo de bienes communes y mejorados en el matrimonio, porque quedarian los herederos agrauados en la mitad dellos, sino sacassen ellos otros tantos para ser yguales, o les pagassen de sus bienes la dicha doña Florencia la mitad que son mil ducados, q̄ todo viene a ser vna cuenta sacarlos herederos otros dos mil ducados de los bienes communes, o pagalles la mitad de sus propios bienes la dicha Doña Florencia, que es la mitad que lleuo agenos del marido en los dos mil ducados que saco para redimir el dicho censo, y en quanto a los reditos que se pagaron de estos dos mil ducados que tomaron a censo en Granada por el tiempo que estuuieron por redimir durante el matrimonio, *dicendum est vt supra diximus in quinto dubio & responsione eius quod deduci debent de fructibus communibus praedictarum villarum non tamen maritus & eius heredes eos deducere debent ex bonis communibus quae reliquit maritus tempore mortis rationibus ibi positis.*

¶ Expeditis predictis dubijs & questionibus: nunc videamus quomodo hac divisio bonorum fieri debeat; ut melius quae dicta sunt in precedentibus questionibus intelligantur: & quidem duobus modis fieri potest hac divisio & partitio bonorum & utroq; modo recte fiet ut ex sequentibus apparebit.

¶ La primera manera de particion es, que de los bienes libres del inuentario que quedaron por fin y muerte del dicho Diego Hernandez, de Hincstrosa y de la dicha doña Florencia su muger, que se apreciaron todos juntamente con las dichas dos villas en veynte y quatro mil ducados poco mas o menos, porque lo que mas es se a de partir a este respecto, y lo que menos se a de baxar por rata al mismo respeto, se a de entregar a la dicha doña Florencia los nueue mil ducados de su dote y arras con que se compraron las dichas villas y los dio en parte de pago la dicha doña Florencia, los quales se le an de entregar en ellas mismas, como lo manda la sentencia de reuista. Ansi mismo se le daran y adjudicaran en las dichas villas a cuenta de parte delo multiplicado en el matrimonio, otros cinco mil ducados cumplimiento a los catorze mil ducados en que fueron apreciadas las dichas villas, con los quales quedaran por suyas enteramente de la dicha doña Florencia para quien se compraron y se dio el titulo dellas. Luego sacará para los herederos del marido seys mil ducados por otros tantos que sacó la dicha doña Florencia de los bienes multiplicados duráte el matrimonio para acabar de pagar las dichas villas, porque supuesto que costaron diez y ocho mil ducados, los mil pago la dicha doña Florencia por otros tantos que se encargo que auia tomado a censo su Magestad de las personas a quien dio y situo sobre ellas los veynte y vn mil y tantos maravedis de censo, y situado en cada vn año, y dos mil ducados que tomó a censo para pagallas en la ciudad de Cuenca, que fueron tres mil ducados los que tomó a censo, y se encargo dellos, como dicho es, que con los nueue mil ducados de su dote y arras y estos tres mil de censos pago los doze mil ducados de sus bienes propios, y mas pago otros seis mil ducados que tomó de los bienes mejorados en el matrimonio para acabar de pagar las dichas villas, con los quales pago los diez y ocho mil ducados que costaron, y ansi an de sacar para si los herederos del dicho Diego Hernandez otros seys mil ducados por otros tantos que sacó de los bienes communes la dicha doña Florencia, porque aunque tomó otros dos mil ducados a censo en Granada para acaballas de pagar, de estos no se haze caso, porque a aquellos redimio luego de los bienes multiplicados en el matrimonio,

por

por manera que con ellos tiene sacados los seys mil ducados que está dicho y an de sacar otros tantos los herederos de su marido, como dicho es, y sacados los dichos catorze mil ducados en las dichas villas para la dicha doña Florencia, y los seys mil ducados para los herederos del marido, como está dicho de los dichos veynte y quatro mil ducados en que se apreciaron los bienes del inuentario, que son por todos veynte mil ducados los que se sacó la resta, que son quatro mil ducados se partiran de por medio por bienes multiplicados entre la dicha doña Florencia y los herederos de su marido dos mil ducados a cada vno, por manera que de los dichos veynte y quatro mil ducados en que se apreciaron los bienes del inuentario lleua y a de auer la dicha doña Florencia los catorze mil ducados en las dichas villas, y los dos mil ducados mas que le cupieron de los quatro mil que partieron que son por todos diez y seys mil ducados, y los hijos y herederos del dicho Diego Hernandez ocho mil ducados, que son todos los dichos veyntiquatro mil ducados en que se apreciaron los bienes del inuentario.

¶ Pero a se de aduertir que en esta particion hecha en la manera que dicha es va agraviada la dicha doña Florencia en quinientos ducados de la mitad de mil ducados que se le dieron de arras, porque la dote y bienes hereditarios montaron ocho mil ducados, y mil se le sacaron de arras, que fueron todos nueue mil ducados, los quales se le sacaron de los dichos bienes del inuentario para entregarse en las dichas villas por sus bienes dotales y arras, como está dicho, y estos mil ducados de arras no se le auian de dar ni sacar a la dicha doña Florencia de los bienes del inuentario, porque el dicho Diego Hernandez su marido no se los pago ni entregó, luego quando se casaron ni ella los truxo al matrimonio, sino que se los prometio en arras de sus propios bienes, por lo qual se le auian de pagar y sacar a la dicha doña Florencia de los bienes propios del dicho Diego Hernandez su marido y de su capital como deuda suya, y no de los bienes comunes del inuentario, porque la mitad eran suyos de la dicha doña Florencia que son los quinientos ducados en que va agraviada, y solamente le pagaron los herederos del marido quinientos ducados de sus propios bienes y le quedan deuiendo otros quinientos ducados, los quales le an de pagar de sus propios bienes de los herederos, como dicho es. Y desta manera queda bien hecha y justificada la particion y queda a su cargo y riesgo de la dicha doña Florencia la perdida que vbo en las dichas villas,

Bb 5 que

que se apreciaron en catorze mil ducados y costaron diez y ocho mil en lo qual se perdieron quatro mil ducados, los quales pierde la dicha doña florencia en los tres mil ducados que son a su cargo, que tomo a censo dos mil en Cuéca, y mil que se encargo y tomo de su magestad de los situados q̄ estauan impuestos sobre las dichas villas y mil ducados mas q̄ sacaron los herederos en los seis mil ducados q̄ sacó d̄ los bienes del inuentario por otros seis mil q̄ ella auia sacado para acuar de pagar las dichas villas y en effeeto pierde aqui mil ducados de estos seis mil porque no se le dieron en las dichas villas mas de cinco mil ducados a cuenta de su mitad de multiplicado con que se le cuplieron a catorze mil ducados en que fuerō apreciadas sobre los nueve mil de la dote y arras que se le dieron en las dichas villas y ansí esta bien hecha y justificada conforme a derecho la dicha particion como esta dicho porque la dicha perdida que vuo en las dichas villas no le auian de supplir ni pagar ni entrar en parte della los herederos del marido pues no se compraron para entramos marido y muger sino para ella sola y ellos no auian de llevar parte alguna de las ganancias si valieran y las apreciará en mucho mas sino q̄ toda la ganancia auia de ser de la dicha doña florencia, *ut supradiximus immo quod verius est*, las dichas villas valen mucho mas de los diez y ocho mil ducados que costaron aunque ella las hizo apreciar en tan poco precio porque auian de ser para ella, *ut constat ex actis & probationibus*. ¶ De otra manera se puede hazer la dicha particion y estara bien hecha, *nam recedit in idem quod in prima forma dictum est in hunc modum* de estos veinte y quatro mil ducados que suman los bienes del inuentario con el aprecio de las dichas villas sacara la dicha doña florencia las dichas dos villas en los catorze mil ducados que se apreciarō porque son suyas y las tiene pagadas con sus dineros como dicho es los quales sacados de los dichos veinte y quatro mil ducados de los bienes del inuentario de los diez mil ducados que quedan sacaran para la dicha doña florencia ocho mil ducados para pagarla de los ocho mil ducados que lleuo al matrimonio de su dote, y bienes hereditarios sin las arras que se le pagaran despues como se dira adelante. y pagansele aqui estos ocho mil ducados de su dote y bienes hereditarios a la dicha doña florencia porque por esta queta los quinze mil ducados que tomo de los bienes communes durante el matrimonio para acuar de pagar estas villas sobre los tres mil que tomo a censo dos mil en cuenca y mil de su magestad como dicho es los toma todo

dos a cuenta de su mitad de multiplicado si le cupieren todos y por esto se le paga la dote y bienes hereditarios con los dichos ocho mil ducados, luego se han de sacar para los herederos del marido otros quinze mil ducados por otros tantos que sacó la dicha doña florencia para acabar de pagar las dichas villas de los bienes communes y mejorados durante el matrimonio con los quales y con los tres mil ducados que tomo a censo como dicho es las acabo de pagar, por manera que sacados catorze mil ducados en las dichas villas, y ocho mil de la dote y bienes hereditarios para la dicha doña florencia quedan solamente dos mil ducados de los veinte y quatro mil que montarō los bienes del inuentario y conforme a esto no pueden sacar los herederos del marido, otros quinze mil ducados de bienes multiplicados para ser igualados con otros quinze mil que sacó y lleuo la dicha doña florencia como dicho es porque no los ay mas de los dos mil ducados que sobran sacados los catorze mil que lleua la dicha doña florencia en las dichas villas por ser suyas y los ocho mil de su dote y bienes hereditarios que suman y montan veinte y dos mil ducados y no resta para los herederos mas de dos mil ducados, y por esto sera necesario pues no vuo tantos bienes multiplicados para llevar cada quinze mil ducados marido y muger y sus herederos que estos treze mil ducados que faltan a los herederos del marido para enterarse en otros quinze mil ducados que lleuo la muger sobre estos dos mil ducados que quedaron de los bienes del inuentario los pierdan de por medio marido y muger y sus herederos, en esta manera que los herederos del marido pierdan la mitad que son seis mil y quinientos ducados y la dicha doña florencia los vuelue de los que tiene lleuado de mas de su multiplicado otros seis mil y quinientos con los quales q̄ daran igualados y llevaran los herederos del marido ocho mil y quinientos ducados por su mitad de multiplicado dos mil ducados que sobraron de los bienes del inuentario pagada la dicha doña florencia y seys mil y quinientos que les a de volver de lo que auia lleuado de mas y quedara la dicha doña florencia con catorze mil ducados en las dichas villas los ocho mil a cuenta de su dote, y cinco mil a cuenta de su mitad de multiplicado que son treze mil y otros dos mil y quinientos mas cumplimiento a los quinze mil e quinientos que le restan y quedan por suyos de los veinte y dos mil ducados que sacó y le fueron adjudicados catorze mil en las dichas dos villas y ocho mil de su dote y bienes hereditarios los quales sacados le quedan por suyos

Q V A R T A P A R S

vos quinze mil y quinientos ducados y no mas ocho mil a quenta de su dote y bienes hereditarios y siete mil e quinientos por su mitad de multiplicado y aunque parece prima facie que esta quenta no esta buena porque los herederos del marido les quedan ocho mil e quinientos ducados de su mitad de multiplicado y ala dicha doña Florencia no le quedan mas de siete mil e quinientos ducados de su mitad como dicho es que van mil ducados menos delo que lleuan los herederos del marido sea de advertir que estos mil ducados que lleua menos la dicha doña Florencia de su mitad de multiplicado los perdio ella en la quiebra que vuo en el aprecio delas dichas villas que aunq̄ fago quinze mil ducados delos bienes comunes para pagallas y mas otros tres mil ducados que tomo a censos para el mismo effeçto que fueron diez y ocho mil ducados que dio por ellas fueron apreciadas en eatorze mil ducados, y vuo de quiebra quatro mil ducados y estos pierde la dicha doña Florencia los tres mil en los censos que questan a su cargo como dicho es y estos mil ducados que lleua de menos de su mitad de multiplicado delo que lleuan los herederos del marido porque los anian lleuado primero en los quinze mil ducados que fago y lleuo para la compra delas dichas villas que agora valé y se apreciaron en mil ducados menos por manera q̄ si bien se mira esta quenta, y la primera que pusimos arriba esta toda vnay estan entramas buenas y justas.

¶ Pero ase de advertir que en esta vltima quenta no le estan pagadas ala dicha doña Florencia los mil ducados de arras que le dio y prometio el marido porque no se le sacaron delos bienes del inuentario mas que los ocho mil ducados dela dote y bienes hereditarios porq̄ los mil ducados delas arras no se auian de sacar de alli sino que se los an de pagar los herederos del marido todos enteramente ala dicha doña Florencia como deuda que se le a de pagar de sus propios bienes y no delos comunes, y desta manera solamente les a de quedar a los dichos herederos sacados estos mil ducados delas arras siete mil y quinientos ducados, y ala dicha doña Florencia diez y seys mil y quinientos ducados de su dote y bienes hereditarios, y arras y mitad de multiplicado con estos mil ducados que le pagan los herederos de su marido, que suma todo los veynte y quatro mil ducados del inuentario, y ansi estan buenas y justas todas las dichas quantas *in his articulis in superioribus diffinitis quia vtraq̄ pars aequaliter quod suum est recepit.*

¶ Apparet igitur ex supradictis quot quantiq̄ errores in hac partitione ab arbitris

pre;

EXEMPLA PARTITIONVM.

prædictis facta inueniantur quam in multis articulis eius euidentissimis rationibus improbauimus et vos errores similis cum casus occurrerit efugere possitis.

SE Q V I T V R Q V I N T A S P E C I E S

ET EXEMPLVM DIVISIONIS BONORVM

quæ venit per appellationem ad hoc regale granatense auditorium quæ multa dubia notabilia continet cuius exemplum hic non plene inseritur sed solum id quod necessarium visum est.



EN la villa de Alburquerque a cinco dias del mes de março de mil e quinientos e ochenta y dos años se juntaron y fueron nombrados por las partes el Bachiller fonseca y Christoual de Castro y Iuan Garcia a hazer y hizieron la dicha particion, la qual hizieron en la forma y manera siguiente, y se a de pre-tuponer que conforme al fuero dela dicha villa puede el padre, o madre mejorar a vn hijo o nieto en el tercio y quarto de sus bienes, y no solo en el tercio y quinto.

Capital de hacienda de Maria Ezguera.

PRimeramente se pone por capital de hacienda dela dicha Maria Ezguera vn esclauo por nombre Iuan freile que dexo la dicha maria yzguera al tiempo de su fin y muerte q̄ se tassó por el dicho Christoual de castro de consentimiento y nombramiento delas partes en cient ducados. XXXVII.M.D

¶ Ytem otro esclauo por nombre felipe que dexo la dicha maria yzguera al tiempo de su fallecimiento tassado por el dicho Christoual de castro por el dicho nombramiento en otros cient ducados. XXXVII.M.D

¶ Ytem otra esclaua por nombre Catalina peligro q̄ dexo la dicha maria yzguera al tiempo de su fallecimiento tassada por el dicho Christoual de Castro en otros cient ducados. XXXVII.M.D

¶ Ytem se pone por cuerpo de hacienda treynta y seys ducados que han ganado los dichos tres esclauos des-pues aca que fallecio el Bachiller francisco gonçalez en cuyo poder estauan, y quedaron por muerte dela

dicha

Q V A R T A P A R S

dicha maria yzguerra que a dos años y medio.

CXVI M.

¶ De manera que suma el dicho cuerpo de hazienda ciento y veynte y feys mil marauedis.

CXII.M.LXXIX

¶ Delos quales dichos ciento y veynte y seis mil marauedis se facan treze mil y noucientos y veynte y vn marauedis que parece agastado el dicho mateo sanchez marido dela dicha beatriz de contreras en yr a buscar al dicho felipe esclauo que fue huyendo ala raya de Aragon e mensageros que vinieron y fuerō por el dicho felipe y costas y gastos y castilleria como parece por cartas de pago que baxados del dicho cuerpo de hazienda dela dicha maria yzguerra quedan liquidos para el dicho cuerpo de hazienda ciento y doze mil y setenta y nueue marauedis.

¶ Y parece que la dicha maria yzguerra en su testamento con que fallecio mejorō ala dicha beatriz de contreras su nieta muget del dicho mateo sanchez en el tercio y quarto de sus bienes como parece por el dicho su testamēto en el processo presentado el qual

LVI.M.XXXIX

dicho tercio y quarto monta cinquenta y feys mil y treynta y nueue marauedis y medio los quales se baxaron del dicho cuerpo de hazienda para la dicha beatriz de contreras.

¶ De manera que lo que a de auer la dicha Beatriz de contreras por razon dela dicha mejora de tercio y quarto y por razon delos dichos gastos que hizo en el dicho Felipe como de suso se cō

LXIX M.DCCCCLX

tiene suma y monta sesenta y nueue mil y noucientos y sesenta marauedis y medio.

¶ Para pagar ala dicha Beatriz de cōtreras y al dicho mateo sanchez su marido los dichos sesenta y nueue mil y noucientos y sesenta marauedis y medio sele adjudican los bienes siguientes.

XXXVII.M.D

¶ Primeramente la dicha Catalina peligra en los cient ducados que esta tassada.

XIII.M.D

¶ Ytem sele adjudica que aya, y eobre, y lleue para si los dichos treze mil y quinientos marauedis que an rentado los dichos tres esclauos, dende que fallecio el dicho Bachiller francisco gonçalez contenidos en el dicho capital de bienes.

XVIII.M.DCCCCLX

¶ Ytem sele adjudica que aya, y lleue en el dicho Iuan Felipe esclauo diez y ocho mil y noucientos y sesenta

ta ma

EXEMPLA PARTITIONVM.

200

ta marauedis y medio.

¶ Y en la forma suso dicha queda la dicha beatriz de contreras y el dicho mateo sanchez su marido enterados satisfechos y pagados delas dichas sesenta y nueue mil y noucientos, y sesenta marauedis y medio que ouieron de auer de la dicha mejora y gastos del dicho felipe.

LXIX M.DCCCCLX

¶ Cuerpo de hazienda restante de los dichos bienes de maria yzguerra y delas dotes recibidas por Beatriz yzguerra madre del dicho Christoual de cuellar y por maria de contrera y sus hijos.

¶ Pone se por cuerpo de hazienda dela dicha maria de yzguerra los cinquenta y feys mil y treyntas y nueue marauedis que restaron pagada la dicha beatriz de contreras de su mejora y gastos del dicho felipe para el dicho cuerpo de hazienda como de suso se cōtiene.

LVI M.XXXIX

¶ Ytem se pone por cuerpo de hazienda cient ducados delos dozientos ducados que esta tassada la casa por baxo delas quatro calles que la dicha maria yzguerra dio en dote ala dicha maria de contreras su hija madre delos dichos Hernando de contreras y sus feys hermanos al tiempo que caso con el Bachiller francisco gonçalez porque los otros cient ducados los vuo de auer la dicha maria de contreras dela legitima del dicho hernando de contreras su padre.

XXXVII.M.D

¶ Ytem se pone por cuerpo de hazienda dos esclauos vno por nōbre Ana que la dicha maria yzguerra dio en dote a maria yzguerra su nieta al tiempo que caso con el dicho Alvaro de rojas que se tassaron en dozientos ducados y aunque en la escritura de dote le mando medio molino en xeuora despues de sus dias parece que antes desta promessa lo ypoteco la dicha maria yzguerra a vn censo de trezientos ducados o lo que pareciere por buena cuenta que ella, y el dicho Bachiller francisco gonçalez tomaron de Iuan sanchez vejarano al qual se vendio por executoria real para pagar el dicho censo con otros bienes del Bachiller francisco gonçalez.

LXXV M.

¶ Ytem se pone por cuerpo de hazienda vna esclaua por nombre maria que la dicha maria yzguerra dio en dote ala dicha doña Ysabel de contreras su nieta a el tiempo que se caso con el dicho gaspar de rojas

Q V A R T A P A R T E

XXXVII M.

rojas que se taffo en otros cient ducados.

XLVI M. DCCC
LXXV.

¶ Ytem se pone por cuerpo de hazienda la quarta parte del molino en xeuora que fue dela dicha maria yz guerra que se taffo todo en quinientos ducados el qual dicho quarto de molino dio endote la dicha maria yz guerra ala dicha Beatriz yz guerra su hija al tiempo que se caso conel dicho Antonio de cuellar porq̄ aunq̄ le dio la mitad del dicho molino le dio la quarta parte a cuenta dela legitima de diego dexelo su padre y otra quarta parte a cuenta dela legitima de la dicha maria yz guerra, de manera que solo se pone por cuerpo de la hazienda la dicha quarta parte de molino que la dicha maria yz guerra dio a cuenta de su legitima que suma quarenta y seys mil y ochocientos y setenta y cinco marauedis.

¶ Ytem se pone por cuerpo de hazienda mil marauedis de censo perpetuo de los dos mil marauedis que la dicha maria yz guerra dio en

XXXM.

dote ala dicha beatriz yz guerra su hija en vnas casas en la plaça frontero de señor sant Mateo que pagaua francisco hernández baruero porque los otros mil marauedis fueron a cuenta dela legitima del dicho Diego dexelo como se contiene en la partida antes desta que los dichos mil marauedis que se ponen por legitima dela dicha maria yz guerra se taffaron en treynta mil marauedis.

XVIII M. DCCCL

¶ Ytem se pone por cuerpo de hazienda cinquenta ducados dela mitad dela esclaua por nombre Ysabel que dio en dote la dicha maria yz guerra, ala dicha beatriz yz guerra madre del dicho Christoual de cuellar pue se taffoen cient ducados porque la otra mitad fue a cuenta de la legitima del dicho diego dexelo su padre.

CCCL M. DCLXIII

¶ De manera que suma, y monta el dicho cuerpo de hazienda dela dicha maria yz guerra y dotes receuidos por las dichas sus hijas y nietos como de suso se contiene trezientas y vn mil y seyscientos y sesenta y quatro marauedis y medio.

¶ Las quales dichas trezientas y vn mil y sesenta y quatro marauedis y medio sean de partir y parten en dos partes la vna para el dicho Christoual de cuellar por cabeça dela dicha beatriz yz guerra su madre y la otra mitad para la dicha maria de contreras, y los de mas sus hijos

EXEMPLA PARTITIONVM.

201

CL M. DCCCXXXII

hijos, que es cada mitad ciento y cinquenta mil y ocho cientos y treynta y dos marauedis.

¶ Y para henchir y pagar al dicho Christoual de Cuellar los dichos ciento y cinquenta mil y ochocientos y treynta y dos marauedis que a de auer se le adjudican los bienes siguientes.

XLVI M. DCCC
LXXV.

Primeramente el dicho quarto de molino que tiene recebido en los quarenta y seys mil y ochocientos y setenta y cinco marauedis en que esta tassado.

XXX M.

¶ Yten se le adjudican los mil marauedis de censo perpetuo sobre las dichas casas dela plaça que tiene recibidos el dicho Christoual de Cuellar en los dichos treynta mil marauedis en que estan tassados.

XVIII M. DCCCL

¶ Yten se le adjudican al dicho Christoual de Cuellar los dichos cinquenta ducados que tiene recibidos de la mitad del valor dela dicha Ysabel esclaua respecto de los cien ducados en que esta tassado.

XXXVII M. D

¶ Yten se le adjudica al dicho Christoual de Cuellar el dicho Felipe esclauo en cien ducados en que esta tassado.

XVII M. DCC. VII.

¶ Yten se le adjudican en el dicho Iuan Fleyre esclauo en dineros que por el se dieron diez y siete mil y setecientos y siete marauedis, los quales se le an de dar al dicho Christoual de Cuellar por el dicho matheo Sanchez que tiene recebido el precio del dicho esclauo.

CL M. DCCCXXXII

¶ Que todos los bienes que van adjudicados al dicho Christoual de cuellar suman y montan los dichos ciento y cinquenta mil y ochocientos y treynta y dos marauedis que a de auer dela legitima de la dicha maria Yz guerra su abuela; con los quales queda enterado y satisfecho dela dicha legitima.

¶ Y para henchir y pagar a la dicha maria de Contreras e sus hijos los dichos ciento y cinquenta mil y ochocientos y treynta y dos marauedis que an de auer dela legitima dela dicha maria yz guerra su madre y abuela se le adjudican los bienes siguientes.

XXXVII M. D

¶ Primeramente la media casa por baxo delas quatro calles que la dicha maria Yz guerra dio en dote ala dicha maria de contreras al tiempo que caso con el dicho Bachiller Francisco Gonçalez a cuenta de su legitima en los cien ducados de los dozientos en que esta tassada.

Cc Yten

¶ Ytem se le adjudican los dichos bernabe y ana esclavos que la dicha maria yzguerra dio en dote a la dicha maria Yzguerra su nieta al tiempo que la caso con el dicho Alvaro de rojas con los quales sea de quedar atento que tiene renunciado la herencia dela dicha maria de yzguerra su abuela en los dozientos ducados en que estan tassados.

LXXVM.

¶ Ytem la dicha esclava por nombre maria que la dicha maria yzguerra dio en dote ala dicha Ysabel de contreras su nieta a el tiempo que caso con el dicho Gaspar de rojas con la qual se a de quedar por auer renunciado la herencia en los cien ducados en que esta tassada.

XXXVII.D

¶ Ytem se le adjudican en el dicho Iuan Felipe esclavo e precio que por el vuo el dicho mateo sanchez ochocientos y treynta y dos marauedis.

DCCC XXXII

¶ En todos los quales dichos bienes suman y montan los dichos ciento y cinquenta mil y ochocientos y treynta y dos marauedis que an de auer dela legitima dela dicha maria yzguerra su madre e abuela y con ellos qdan enterados e satisfechos dela dicha legitima.

CLM.DCCCXXXII

¶ Y en la forma suso dicha queda fenecida e acabada la dicha particion y juraron a Dios y a esta cruz en forma de derecho que alo que alcançan va cierta y verdadera y sin dolo ni fraude alguno.

fin dela particion
fecha por los con-
tadores.

¶ Aprecio de los bienes del inuentario de maria yzguerra difunta, en el qual entran los bienes que auia dado a sus hijas y nietas.

LXXVM.

¶ Primeramente la casa dela calle de Blas rodriguez sacadas todas las bien hechorias que el Bachiller frãcisco gonçalez hizo en ellas en dozientos ducados.

CXIIIM.D

¶ Ytem los tres esclavos que dexó la dicha maria yzguerra al tiempo de su muerte que son Iuan fleire y Felipe y Catalina en trezientos ducados a cien ducados cada vno.

XXXVIII.D

¶ Ytem vna esclava que dio en su vida a Ysabel de contreras su nieta muger que fue de Gaspar de rojas en cien ducados que se dize maria.

¶ Ytem otros dos esclavos que dio a maria yzguerra muger de Alvaro de rojas que son Bernabe y Ana en cien

cien ducados cada vna.

LXXVM.

¶ Ytem otra esclava que lleuo Beatriz yzguerra madre de Christoual de cuellar que se llama Ysabel en cien ducados.

XXXVIII.M.D

¶ Ytem los dos mil maruedis de censo que lleuo la dicha beatriz yzguerra atento el valor y sitio delas casas en sesenta mil maruedis.

LX.M

¶ Ytem el molino en quinientos ducados delos quales no se ponen mas dela mitad porque la otra mitad se le tomoporel censo de Iuan sanchez.

XXIIIM.DCCL

¶ El qual dicho aprecio el dicho Christoual de Castro juro en forma de derecho ser cierto y verdadero y lo firmo de su nombre Christoual de castro.

¶ Desta particion hecha en esta forma aunque parece que esta bien hecha y justa en efecto no lo es, y va muy agraviada contra beatriz de contreras muger de mateo sanchez y contra sus hermanos como parece por los agrauios que aqui estan dichos contra ella. *Et alijs vt apparet ex sequentibus.*

¶ Y para mayor declaracion se presupone, *vt diximus in principio huius tractatus*, que en la villa de Alburquerque y en todos los otros lugares que estan poblados al fuero de portugal como es la dicha villa tienē por ley y fuero que el padre o madre pueden disponer por su anima, o entre estranos dela quarta parte de sus bienes como aca puede disponer del quinto y las tres partes son legitima delos hijos, y no puede disponer dellos sino es mejorando en el tercio a vno de sus hijos y descendientes por manera que pueda el padre o madre mejorar al hijo o nieto en el tercio y quarto de sus bienes que viene a ser la mitad de todos los bienes del difunto *recte facta computatione.*

¶ Ytem se presupone q maria yzguerra de cuyos bienes y herencia se trata mejoro a beatriz de contreras su nieta hija de maria de contreras su hija en el tercio y quarto de todos sus bienes y de todo aqullo q con derecho podia como parece por la clausula de su testamento.

¶ Esto presupuesto *dubitatur* si estamejora de tercio y quarto se sacara delos bienes q tenia y poseya quando murio la dicha maria yzguerra q era muy pocos como parece porel inuentario, o si se an de jutar las dotes q tenia dadas alas otras hijas y hecho todo vn cuerpo se sacara dillo la mejora d el dicho tercio y quarto. *Et uidetur quod predicta melioratio tertie et quartae partis bonorum deduci debeat solum ex bonis quae predicta defuncta decuit hereditate diuidenda agitur habebat tempore mortis et non de alijs bonis*

que in dotem dedit alijs filiabus ex eo quod prædicta bona in dotem data non erant sua tempore mortis cum in dominium mariti vel uxoris eius transferunt ut in l. doce ancillam. C. de rei uendi. & in l. in rebus. C. de iure dot. non ergo possunt prædicta bona in dotem data comprehendere appellatione bonorum cum ipsa testatrix dixerit in suo testamento quod meliorabat neptem suam prædictam in tertio & quarto bonorum suorum & bona data in dotem non sint sua tempore testamenti sed aliena item ex eo quod de dotibus quæ ad collationem trahuntur non potest deduci melioratio tertij & quarti ut habetur in l. 25. de Toro, quæ hoc expresse prohibet ergo videtur dicendum quod prædicta partitio recte facta fuerit.

¶ Sed his non obstantibus contrarium de iure tenendum crederem in casu præmissis si modo quod prædicta melioratio pinguior sit & plus habere debeat eius nomine prædicta neptis meliorata quam prædicti arbitri estimauerunt, porque aũque sea verdad que delas dotes y donaciones propternuptias que se traen a collacion y particion no se pueda sacar la mejora de tercio y quinto como lo dispone la dicha ley. 25. de Toro pero ase de hazer cuerpo de bienes de todo ello anse de los bienes que dexa el difunto al tiempo de su muerte como delas dotes dadas no para efecto que se saquen de las dotes o donaciones propternuptias para que lo lleue el mejorado sino para que se sepa quanto monta la dicha mejora, y de quanto pudo disponer el testador y de aquello se le de entera la mejora a los mejorados en aquellos bienes que le quedaron al tiempo que murio notando ni sacando nada delas dotes ni donaciones propternuptias salvo en aquello que fueren inofficiosas, nam si inofficiose sint etiam ex dotibus extrahi poterit quod inofficiosum est ut infra dicitur hoc tenet expresse glo. in l. 1. in glo. magna in l. 6. 7. quest. C. de inofficio. donatio quam sequuntur ibi communiter scriben. & in authen. unde & si parens. C. de inoffi. testa. ubi est textus expressus si bene consideretur. & Clarius et expresse hoc asseuerat Tellus Fernandez in l. 25. tau. num. 4. quod euidentissima ratione fundatur, porque claro est que si el padre o madre quiere dar en su vida a cada vno de sus hijos su legitima en dote o donacion propternuptias y quedar se para disponer por su anima, o entre extraños con la quinta parte de sus bienes de los que entonces tenia, y con el tercio para dallo y mejorar en el año de sus hijos que lo puede hazer y no teniendo mas bienes al tiempo que murio de los que tenia al tiempo que dio a sus hijos sus legitimas en dote o donacion propternuptias, que no podran pedir otra legitima los hijos de los bienes que el padre tenia al tiempo de su muerte porque seria querer llevar dos legitimas vna de los bienes que tenia el padre quando dio las dichas dotes, y otra de los bienes que le quedaron que son libres pues ayadado sus legitimas a sus hijos y puede di-

disponer dellos libremente el quinto por su anima o entre extraños, o a vno de sus hijos y el tercio entre sus hijos y descendientes, y no se les deue mas a los otros hijos teniendo recibidas sus legitimas entera mente, y no pueden agrauarse los otros hijos, nec agere querella inoffitio si testamenti, nec inoffitiosa donationis ex eo quod pater totum quod habebat in bonis tempore mortis dedit aut reliquit vni ex filijs cui voluit si in eo non habet plusquam legitimam & tertium & quintum omnium bonorum patris quæ habebat ante donationes vel dotes alijs filijs datas facto cumulo omnium dotium vel donationum cum bonis quæ reliquit tempore mortis dummodo ceteri filij habeant legitimam integram omnium prædictorum bonorum ut in l. cum queritur & in authen. unde si parens. C. de inoffi. testi. & in l. parentibus arbitrium. C. cod. tit. ubi notant. DD. & in l. 1. C. de inoffitio. donatio. & in l. quoties. C. fam. hercis. & quia latius hoc tractauimus in secunda parte huius tractatus ad ibi dicta merrimitto, nec obstat quod pater, aut mater aut auia prædicta, non habebat dominium rerum quas dedit in dotem idcirco non comprehenduntur in melioratione facta de tertio & quarto bonorum cum non sint bona sua, sed hoc soluitur ex verbis positus in testamento, donde dixo que mejoraua a la dicha su nieta en el tercio y quarto de todos sus bienes y en todo aquello que de derecho podia por manera que no limito la mejora a los bienes que entonces tenia sino de todo aquello que con derecho podia y es cierto que lo pudo hazer, ut supradiximus dum tamen non deducatur melioratio de dotibus quæ non sint inoffitiosa item quia licet prædicta clausula apposita non inserta esset adhuc posset deduci dicta melioratio tertij & quarti vel quinti, de dotibus inoffitiosis in excessu quod est noua prouisio legis de Madrid anni de. 1534. nam cum talis dotis constitutio a principio nulla fuit quod ultra promissum uel datum est non ualuit & in dominio patris mansit uel actionem habet ipse uel heredes eius ad hoc petendum idcirco illud uenit appellatione bonorum et comprehenditur in melioratione tertij et quarti uel quinti bonorum ut in l. bonorum. 49. de verb. signi. de quo latius infra dicemus in hac specie diuisionis et ita debet intelligi quod dictum est in secunda parte huius tractatus quest. 3. Secundo dubitatur, supuesto lo arriba dicho que sean de traer a collacion y particion las dotes dadas a las hijas no para efecto que de las se saquen las mejoras de tercio y quinto que es lo que prohibe la ley. 25. de Toro o tercio y quarto como aqui se hizo, sino para efecto que el padre o madre que hazen la dicha mejora pueda disponer de todo el tercio y de todo el quinto, y de todo el quarto de sus bienes todos los que tenia antes que diese las dichas dotes en cuenta de sus legitimas a sus hijas para que sea mayor la mejora del tercio, y. 4. y no de solos los bienes que le auia quedado, si los cotadores de esta dicha particion an de hazer cuerpo de bienes, de la dote que la dicha Maria yzguerra

do a su hija muger de aluaro de rojas laqual auia repudiado la herencia de su abuela. respondo que aunque la fuso dicha repudiale la herencia de su abuela y por esta causa no le aya de dar parte de la dicha herencia ni partirá con ella los dichos bienes por auer repudiado pero a se de hazer cuerpo de bienes de la dicha dote que le dio su abuela para otros muchos efectos lo vno para que junta esta dote y las otras dotes que dio la madre con los demas bienes que dexo se vea quanto es el tertio. y. 5. o quarto de que pudo disponer, y lo secundo que juntando todas las dichas dotes que dio la madre, aunque sea de vazio y esta dote que dio a su nieta que renuncia la herencia y se a de juntar solo el numero y cantidad que le dio en dote haziendo cuerpo de bienes della con las otras, se vea si esta dote fue inoficiosa y se parta entre los otros hijos herederos la demasia que lleuo esta hija o nieta que renuncia la herencia no para que se la puedan quitar los contadores y darla a los otros hijos auiendo repudiado como dicho es, sino para que partan el derecho que tienen como herederos de su madre o abuela a cobrar della aquella demasia que fue inoficiosa la dicha dote pues es cierto que de derecho aun que no se partan los derechos y acciones del difunto porque la ley los diuide *ipso iure pro portionibus hereditarijs* *ut in. l. pro hereditarijs. C. de hereditar. actio.* *et. l. ea que. C. fami. hercis.* pero bien pueden los arbitros partidores adjudicar toda vna deuda enteramente a vno de los coherederos y otra deuda pro solido a otro *ut in. l. placet ff. fami. hercis.* *et. l. licet. C. eo. tit.* *et. l. debitorum. C. de pact. cum concordant.* y así digo que estos dichos contadores erraron y agrauaron a la dicha Beatriz de Contreras que fue la mejorada y a los otros sus hermanos coherederos que auian recebido menor dote con su madre en no hazer cuerpo de bienes de la dote que auia lleuado la dicha maria y zguerra muger del dicho aluaro de rojas para efecto que fuese mayor el tercio y quarto de la dicha mejora y mayor la legitima de todos los herederos de la dicha maria de contreras hijos del Bachiller Francisco gonçalez y de maria de contreras su muger para que pudiesse pedir la demasia de la dote inoficiosa que lleuo la dicha maria y zguerra muger del dicho Aluaro de rojas.

¶ *Tertio dubitatur*, para que sea inoficiosa la dote como se debe tatear y juzgar oy atento a las leyes de estos Reynos. Respondo que conforme a la decision de la. l. 29. de Toro dote inoficiosa es si excede de la legitima y tercio y quinto en que podia ser mejorada la hija pero esto esta corregido por la nueva prematica y capitulo de cortes de madrid del año de. 1534. c. 101. por la qual se proueyo y mando que las hijas

no

no pudiesen ser mejoradas tacita ni expresamente por via de dote y calamiento en el tercio ni quinto de los bienes del padre o madre y que no valiesse la dicha mejora aunque se hiziese con cualesquier firmegas o fianças y es dote inoficiosa como exceda de la legitima de la hija. Y tenga alguna mejoría en ella, y a devolver la demasia, *ut in. l. 29. de Toro iuncta lege. 101. de las cortes de madrid del año de. 1534. transumpta in. l. 1. tit. 2. lib. quinto no va a re compilationis que lex generalis est et generaliter debet seruari reiecta opinione petri de abenda, qui contrarium tenuit quod non est verum ut supradiximus et fundauimus in tertia parte huius tractatus capitulo ultimo.* y así se concluye que se debe hazer cuerpo de bienes de todos los bienes que dexo la dicha difunta al tiempo de su muerte y de todas las dichas dotes y donaciones que vudiesse dado en vida aunque no se traygan a collacion y particion sino que renuncié la herencia los hijos o hijas que las ouiesse recebido, porque lo mismo se haze quando alguna donacion hazen los padres a vn extraño que no es heredero ni tiene que aceptar ni repudiar herencia ni traer a collacion sino que los arbitros partidores han de hazer cuerpo de bienes de aquella donacion o donaciones que el padre o madre ouieren hecho poniendo la dicha cantidad de vazio aunque no las traygan los que las recibieron a collacion. *ut in authent. unde et si parens. C. de inofficio. testa. ubi notant. dd. post gl. et in. l. 1. C. de inofficio. dona. quod est valde notandum et communiter in hoc aut saepe aut semper erratur nam arbitri ad diuidendum dati statim quod filia abstinet se ab hereditate parentis inter alios filios qui hereditatem adierunt diuisionem et partitionem reliquorum bonorum faciunt, non facientes cumulum de dote recepta a filia etiam si sit inofficiosa quod facere non debent rationibus praedictis.*

¶ *Quarto dubitatur*, si sera la dote inoficiosa si la hija lleuo alguna cosa mas en dote por via de calamiento de lo que monto su legitima sacando el tercio y quinto quando el padre, o madre mejoro a alguno de sus hijos en el tercio o quinto de sus bienes que es la legitima corta que le pertenece al hijo o hija o si sera inoficiosa la dote quando la hija no lleuo mas de su legitima larga de los bienes del padre que es igualmente con los otros hijos no auiendo hecho mejora el padre a ninguno dellos, *ad quod breuiter respondo quia latius hanc questionem examinauimus. i. parte. 2. huius tractatus questi 3.* que no sera dote inoficiosa la dote que recibio la hija aunque lleue alguna cosa mas de lo que monta y podria montar su legitima diminuta si mejorasse el padre a otro de sus hijos como no lleuase mas de lo que lleuan los otros hijos si el pa-

dre no ouiera hecho la dicha mejora porque la dicha premativa de Madrid no prohibe que la hija no pueda llevar en dote y casamiento mas que su legitima sino que no pueda ser mejorada tacita ni expressemente en el tercio ni en el quinto de los bienes de su padre o madre *exempli gratia ut melius percipiatur*, pongamos que el padre o madre tenia quatro mil ducados de patrimonio al tiempo que casaron vna hija ala qual le dieron en dote y casamiento mil ducados, teniendo otros tres hijos que eran en todos quatro, dada esta dote murio el padre o madre sin dexar mas ni menos bienes de los que tenian al tiempo que doto esta hija en mil ducados ab intestato o con testamento de estos tres mil ducados que quedaron para los otros tres hijos se hizo particion entre ellos y llevaron cada mil ducados pero hizierón los gastos del enterramiento del padre que montaron *exempli gratia*, quarenta mil maravedis con las misas y cera y mandas pias y graciosas (si hizo testamento) o ab intestato monto el entierro solo los dichos quarenta mil maravedis, la hija que recibio mil ducados en dote repudia la herencia del padre o madre y contentase con la dote que recibio, *nunc quaritur an predicta dos sit inofficiosa & in qua parte & quomodo sit facienda partitio bonorum patris & videtur dicendum quod predicta dos non sit inofficiosa*, porque aunque esta hija lleuo mas de lo que le podia pertenecer de su legitima no lleuo mejora alguna que es lo que la ley prohibe porque al tiempo que el padre la doto tenia quatro mil ducados de hacienda y quatro hijos que muriendo ab intestato le venia mil ducados de legitima y en ellos no lleua mejora alguna y pudiendo la hija dotada elegir vno de dos tiempos, para que no sea la dote inofficiosa vno quando se le dio la dote otro quando murio el padre, *vt in l. 29. de Toro*, parece que esta dote no sea inofficiosa aunque despues el padre no dexara tantos bienes como tenia al tiempo que doto esta hija quanto mas teniendo y dexando la misma cantidad de bienes que entonces tenia quando doto esta hija. Respondo que esta dote fue inofficiosa porque aunque a los otros hijos les quedaron mil ducados a cada vno como lleuo la hija en dote no les quedo tanto auiendo de sacar los tres hijos y herederos los gastos del entierro. Si murio el padre ab intestato que montaron los dichos quarenta mil maravedis, o si murio con testamento, y mando hazer aquellos gastos de su entierro hasta en aquella cantidad de quarenta mil maravedis, o los veynte mil en el entierro, y los otros veynte mil en misas y mandas pias y graciosas que lo pudo hazer pues auia en el quin-

to de sus bienes y así fue la hija tacitamente mejorada y lleuo de mejora aquella parte del quinto que le auia a pagar como a vno de quatro herederos de los gastos del entierro y misas y mandas pias y graciosas que el padre pudo disponer en el quinto de sus bienes que fueron diez mil maravedis lo que le cabia a pagar de su parte y lleua de mejora mas que los otros sus hermanos, y pagando y boluendo estos no lleua mejora alguna que es lo que prohibe la dicha ley de Madrid y aunque no venga a particion porque no acepto la herencia pero los contadores partiran este derecho, y acción que tiene contra ella los hermanos para que los pidan y cobren de su hermana cada vno por su parte a este respeto si montaron mas los dichos gastos del entierro o las mandas pias y graciosas del testamento si murio con el padre o madre como no exceda del quinto de sus bienes o en el caso en que estamos como no exceda del quarto que son bienes libres del padre conforme al fuero de Portugal y puede disponer del quarto por su anima o mandas graciosas libremente como esta dicho pero no sera obligada la hija a boluer lo que recibio mas que su legitima que era mucho mas, porque se a de presuponer que de estos quatro mil ducados que el padre tenia de patrimonio quando doto la hija que monto vn quento y quinientos mil maravedis sacado su quinto de que pudo disponer libremente que son trezientas mil maravedis, la resta que son vn quento y dozientas mil maravedis es legitima de todos los hijos conforme a las leyes y fuero de Castilla que le cabia de ellas a la hija de la legitima como a vno de quatro herederos trezientas mil maravedis, y así lleua esta hija mas que su legitima en los mil ducados que lleuo de dote setenta y cinco mil maravedis, y sacados los diez mil que a de boluer a sus hermanos para contribuir con su parte en los gastos del entierro lleua de mas de las trezientas mil que le venian de su legitima setenta y cinco mil maravedis, y los puede llevar iudicio testatoris el dia que no quiso disponer de todo el quinto sino dexar el remaniente a sus hijos porque la dicha premativa de Madrid como esta dicho no prohibe que la hija no pueda llevar en dote por via de casamiento mas que su legitima, sino que no pueda ser mejorada tacita ni expressemente en tercio ni quinto, y aqui no lo es en parte alguna mejorada boluendo los dichos diez mil maravedis o a este respecto en lo que cupiere en el quinto como no lleue mas que los otros sus hermanos por que la demasia que lleua mas que la legitima que dan dole trezientas y setenta y cinco mil maravedis y no mas lo lleua ju-

ditio testatoris, porque no quiso disponer el padre de todo el quinto y no lleva mas mejora que los otros sus hermanos que les quedan a trezientos y sesenta y cinco mil maravedis de legitima y herencia del padre contribuyendo por rata cada uno dellos con cada diez mil maravedis de su parte para los dichos gastos del entierro, y cumplimiento de anima de su padre, vt supradiximus delos quales dichas docietas y sesenta y cinco mil maravedis lleva cada uno delos hijos las trezientas mil por su legitima de cada uno que les caue de un quinto y dozientas mil que quedaron sacadas las trezientas mil de quinto o como diximos arriba, y las sesenta y cinco mil que llevan demas por herencia voluntaria del padre porque se las quiso dar y dexar a cada uno demas de sus legitimas porque no quiso disponer entre estraños de todo el quinto sino que se lo dexo por herencia voluntaria a sus hijos.

¶ Y lo mismo sera en el caso en que estamos al fuero de Portugal que la hija dotada boluera la demasia prorata y contribuirá con los otros sus hermanos en los gastos del entierro y cumplimiento de anima y mandas pias y graciosas que el padre hizo en su testamento, o abintestado como dicho es hasta en la quarta parte de que pudo disponer el padre entre estraños y mandas pias y graciosas conforme al fuero de Portugal *quam computationem hic non facimus quia magis est laborio sum quam subtile cum possit intelligi ex exemplo precedenti.*

¶ Sed quid erit si post dotem datam a patre, delos dichos mil ducados a su hija teniendo el patrimonio dicho mejorase a uno de sus hijos en el tercio y quinto de sus bienes, o en el tercio y quarto conforme al fuero de la dicha villa si lo podria hazer en perjuizio de la hija dotada o si se le sacara alguna parte de la dote recebida para el mejorado en el tercio y quinto respondeo, que lo podra hazer por que por auer dado la dicha dote no quedo obligado a no mejorar a ninguno de sus hijos pues no se obligo a ello expressamente por escriptura, vt in l. 22. de Toro sed an deduci possit predicta melioratio ex dicta dote ¶ videtur quod non possit deduci predicta melioratio tertij ¶ quinti de dote data filie vt in l. 25. Tauri que hoc expresse statuit, que no se pueda sacar la mejora de tercio, y quinto de las dotes y donaciones propter nuptias que el padre o madre ouieren dado y hecho aunque los hijos acepten su herencia, y las traygan a collacion y particion quanto mas auiendo la hija renunciado la herencia de su padre o madre como dicho es, ad quod breuiter Respondeo, que aunque la hija aya renunciado la herencia de su padre o madre a

de boluer a sus hermanos y coherederos toda la demasia en que es inofficiosa la dote que lleuo conforme a la ley. 29. de Toro y a la dicha prematica de madrid que se entiende ser inofficiosa, si lleuo alguna cosa de mejora tacita expresa mas que los otros sus hermanos como lo dispone la dicha prematica de madrid en el caso y exemplo propuesto auiendo dado en dote el padre o madre a su hija mil ducados por via de casamiento teniendo quatro hijos si despues mejorase a el uno de ellos en el tercio y quarto de sus bienes boluera la hija todo lo que lleuo mas que su legitima en esta manera quede quatro mil ducados que el padre tenia de su patrimonio quando doto a la hija y los mismos tenia quando murio con la dicha dote que auia dado sacado dellos el quarto de que pudo disponer conforme al dicho fuero de Portugal que son mil ducados quedaron tres mil ducados por legitima de todos los hijos y dellos sacado el tercio de la dicha mejora quedan dos mil ducados por legitima de todos los hijos que partidos entre quatro hijos le cabe a cada uno de legitima quinientos ducados por manera que tiene llevados la hija quinientos ducados mas que su legitima diminuta que es la parte que le cabe sacado el quarto y tercio de mejora, de que dispuso que pudo disponer el padre o madre porque por auer dado la dicha dote a la hija no se quito el padre o madre la facultad que le dio la dicha ley para poder mejorar a uno de sus hijos en el tercio, y quinto, o en el tercio y quarto de sus bienes conforme al dicho fuero, pues no hizo promessa de no mejorar como lo requiere la ley. 22. de Toro, para que sea obligado a cumplillo, y no valiendo la dicha mejora tacita en los dichos quinientos ducados como no vale por la decision de la dicha prematica de madrid que la da por ninguna, es la duda si esta hija boluera todos los dichos quinientos ducados que lleuo de mas de su legitima diminuta que es la dicha quando el padre haze mejora de tercio y quinto, o tercio y quarto a uno de sus hijos o boluera solo lo que lleuo demas de lo que le podia pertenecer de su legitima larga, no mejorando el padre a ninguno de sus hijos, que es la legitima mas larga que pertenece a los hijos que es todos los bienes del padre sacado el quinto, o sacado el quarto conforme al dicho fuero, que sacado el quarto que son mil ducados le queda a la hija de su legitima larga setecientos y cinquenta ducados repartiendo tres mil ducados que quedan sacado el quarto entre quatro hijos, y parece que la hija no sea obligada a boluer mas que dozientos y cinquenta ducados que lleuo mas que su legitima conforme al fuero de la dicha villa

por-

porque sacando el quarto de quatro mil ducados quees el patrimonio libre del padre para disponer por su anima, o entre estraños los tres mil ducados que quedan es legitima delos hijos y de esto le cupieron y pudo llevar la hija de su legitima setecientos y cinquenta ducados y no es inofitiosa ni lleva mejoría alguna y si el padre la hizo despues ella puede excoger el tiempo que se le dio la dote q̄no fue inofitiosa ni el padre auia hecho entonces mejoría alguna y parece que despues no la pudo hazer en su perjuyzio dela dicha dote, *cum sit iamius quæsitum filia ex constitutione dotis tempore testamenti quo facta fuit prædicta melioratio tertij & quarti argumento tex. in. l. si. ff. de pactis & quæ ibi not. a. d. d. cum concordanti. ex contrario videtur dicendum*, que la hija ha de boluer todos los dichos quinientos ducados que lleuo de mas de su legitima en dote pues no se quito la facultad que le da la ley para poder hazer la dicha mejoría obligandose a ello expressamente por escriptura publica como lo dispone la dicha ley. 22. de Toro como dicho es, y no obsta dezir, *quod sit ius quæsitum filia ex constitutione dotis & quod pater non potuerit postea id reuocare & meliorationem prædictam facere* porque *verè non est ius quæsitum filia dotata ex promissione vel cõstitutione dotis cū pater nõ promiserit non meliorare aliquem ex filijs ut requiritur per dictam legem Tauri itè minus obstat*, que la hija dotada puede elegir vno de dos tiempos para escufar que no sea inofitiosa la dote que recibe o el tiempo que se le dio la dote, o el tiempo que murio su padre, *ut in. l. 29. de Toro* porq̄ esto a lugar para que se mire quãdo tenia mas bienes el padre de que poder dotar a su hija pero no para que se quite la facultad que el padre tiene de mejorar a vno de sus hijos porque esta le da la ley perpetuo mienrra el no se la quite y la renũciare por escriptura como esta dicho y no auendosiela quitado ex pacto puede vsar della quando quisiere.

¶ Menos obstaría dezir que no pudo el padre hazer mejoría de los bienes que tenia dados en dote a la hija porque no eran ya suyos, *& facta melioratione tertij & quinti vel tertij & quarti omnium bonorum non comprehenduntur bona alienata vel in dotem data*, porque aunque no se comprendan *appellatione bonorum patris*, los enagenados o dados en dote *quia dominium ab eo exiuit & filia fuit capax prædictæ dotis & dominium eius potuit acquirere ut in. l. Pomponius Philadelphus. ff. fami. hercis.* pero en lo que excedio dela legitima y fue mejoría tacita o expresa no valioní fueca paz la hija para poderlo llevar, *& remansit in dominio patris vel matris, vel saltem competit heredibus repetitio ex conditione prædictæ legis de Madrid*

*drid que annullauit prædictam constitutionem quoad excessum eius in quantum est filia meliorata nam iura actiones diuidi debent vel possunt inter heredes sicut cetera bona corporalia per arbitros ad diuidendū datos ut in. d. l. placet. ff. famil. her. & l. pacto successorum. C. de pactis cum iura & actiones contineantur appellatione bonorum ut in. l. a diuopio. §. in venditione ubi glos. & d. d. ff. de reu. di. & l. bonorum appellatio. ff. de verbor. sig. y no se puede negar sino q̄ que daría la hija mejoría tacitamente en los dozientos y cinquenta ducados que lleuo mas que su legitima en la dicha dote si pudiese retener la legitima, que son setecientos y cinquenta no le perteneciendo mas de quinientos ducados de legitima a cada vno delos hijos sacando quarto y tercio conforme al dicho fuero de portugal, y llevaría dozientos y cinquenta ducados mas de mejoría tacita que los otros sus hermanos, *quod prohibet prædicta lex de Madrid idcirco videtur tenendum*, que la hija sea obligada en este caso a boluer los quinientos ducados delos mil que lleuo en dote mejorando el padre, o madre a vno de sus hijos en el tercio y quarto de sus bienes y mejorando entercio y quinto el padre a vno de sus hijos boluera todo lo que lleuo de mas que su legitima en los dichos mil ducados, quees la legitima de lo restante sacado tercio y quinto delos dichos quatro mil ducados dozientas mil marauedis a cada vno de quatro hijos de ochocientas mil marauedis que quedan para legitima sacado el quinto y tercio de vn quento y quinientas mil, que hazen los dichos quatro mil ducados, *recte computatione facta.**

¶ *Sed his non obstantibus prima opinio æquior et probabilior esse videtur idcirco eam tenendam esse censeo iniudicando & consulendo*, y así esta hija que recibio los mil ducados en dote, no será obligada a boluer a los otros sus hermanos mas delos dozientos y cinquenta ducados que lleuo mas de lo que le pertenecio de su legitima delos dichos quatro mil ducados que son setecientos y cinquenta, de tres mil ducados que q̄daron sacando mil ducados del quarto de q̄ pudo disponer el padre entre estraños porque aunque sea verdad que el padre pudo mejorar despues a qualquiera delos otros hijos en el tercio y quarto de sus bienes y el mejorado llevara la parte que le cupiere como heredero y de la dicha mejoría dela dote inofitiosa pero esta dote no lo fue en mas de dozientas y cinquenta ducados que lleuo mas de lo que le venia de su legitima larga no auiendo el padre mejorado a ninguno de sus hijos, pero no en todos los quinientos ducados que lleuo mas en los mil que lleuo en dote que los otros sus hermanos que no lleuan mas de qui-

quinientos ducados de legitima cada uno dellos, y así parece que es mejora tacita los doientos y cinquenta ducados pero no lo es auido respecto al principio que le fue dada la dicha dote porq̄ bien cabian en su legitima los setecientos y cinquenta ducados sacado el quarto de los quatro mil ducados de que pudo disponer el padre, *nam factum legitime non retractatur etiam si ad eum casum perueniret a quo incipere non potest ut in regula iuris factu lib. 6.* y aunq̄ agora lleue mas que los otros sus hermanos porque lleua setecientos y cinquenta ducados de legitima y los otros hermanos no lleuan mas de quinientos ducados, aquellos puede retener no por via de mejora, sino porque la ley de Toro. 25. no permite que se saque la mejora del tercio y quinto de las dotes q̄ tienen recibidas las hijas y las traen a collacion y particion no siédo inoficiosas y como esta no lo sea hasta la cantidad de los dichos setecientos y cinquenta ducados, aunque lleue los doientos y cinquenta ducados mas que lleuan de la legitima los otros hermanos no se le pueden pedir ni sacar de la dicha dote para el hijo mejorado, *prædicta lege Tauri resistente quæ impedit prædictam deductionem fieri de dotibus quia in effectu non est proprie melioratio in præiudicium dotis data, dummodo dos inoffitiosa non fuerit sicut hic non erat quod verissimum puto rationibus supradictis* & quia hoc modo conseruatur voluntas testantis cum de omnibus bonis quæ habebat ante dotem datam & tempore mortis deducatur quartum & tertium filio meliorato, similiter & voluntas legis impleatur quæ de dotibus, & donationibus factis filiis prohibet prædictam deductionem fieri ad implendam meliorationem tertij & quinti vel tertij & quarti, seruatur tamen prædicta melioratio in totum contra alios filios qui dotem aut donationem propter nuptias non receperunt tempore mortis patris, cum quo ad eos nulla lege prohibeatur fieri talis melioratio vel deductio, dum tamen legitima minuta eis relinquatur hoc est deducto tertio & quinto vel tertio & quarto ex omnibus bonis patris, erit igitur in hoc melioris conditionis filia dotata quam ceteri filij qui nec dotem nec donationem propter nuptias receperunt, nam aduersus eos poterit pater uti facultate sibi data per legem meliorando unum ex filiis suis in tertio & quinto vel tertio & quarto bonorum ita ut totum tertium & quintum deducatur de bonis patris & legitima filiorum non vero aduersus filiam dotata si dos inoffitiosa non fuerit tempore quo data fuit quia non habuit aliquid ultra legitimam quæ tunc sibi competebat quod est valde notandum quia quotidie contingit & frequenter controuertitur super hoc in partitionibus.

¶ Visis dubijs propositis & solutionibus eorum nunc videamus quemodo prædicta diuisio bonorum quæ reliquit tempore mortis prædicta maria yzguerra fieri debeat ut Clarius quæ dicta sunt in superioribus questionibus intelligantur, quam

quidem & ratio & prædictarum questionum diffinitio faciendam esse modo sequenti docent.

¶ Parece que mōtan los bienes que tenia la dicha maria Yzguerra al tiempo que murio ciento y veynte y seys mil marauedis. CXXVII M

¶ De los quales sacados treze mil y nouccientos veynte y vn marauedis, que se gastaron en buscar y traer a Felipe esclauo que se huyo quedaron en ciento y doze mil y setenta y nueue marauedis. CXIIMLXXIX

¶ Y con estos dichos marauedis que valieron y se tassaron los bienes muebles que dexó la dicha Maria Yzguerra al tiempo que murio se an de juntar y hazer cuerpo de bienes de las dotes que dio a sus hijas y nietas que fueron, como parece por la dicha particion a Maria de Contreras su hija treynta y siete mil y quinientos marauedis de lo que vbo de auer de la parte de su madre, y a Maria Yzguerra su nieta hija de la dicha Maria de Contreras al tiempo que la caso con Alvaro de Rojas setenta y cinco mil marauedis, y a Ysabel de Contreras su nieta, hija de la dicha maria de Contreras al tiempo que la caso con Gaspar de Rojas treynta y siete mil y quinientos marauedis, que son por todos los marauedis que dio en dote a la dicha maria de Contreras su hija y a las dichas sus nietas hijas de la dicha maria de contreras ciento y cinquenta mil marauedis. CLM

¶ Y ten se an de juntar y poner por cuerpo de bienes de la dicha maria Yzguerra las dotes que dio a Beatriz Yzguerra su hija que fueron en la quarta parte de vn molino quarenta y seys mil y ochocientos y setenta y cinco marauedis, y treynta mil marauedis de la mitad de vn censo perpetuo de dos mil marauedis y diez y ocho mil y setecientos y cinquenta marauedis de la mitad de vna esclaua que son por todos nouenta y quatro mil y ochocientos y setenta y cinco marauedis. XCIII M DCCC LXXV

¶ Juntas todas las dichas dotes con los dichos ciento y doze mil y setenta y nueue mil marauedis que se tassaron los bienes muebles del inuentario, monta todo trezientas y cinquenta y seys mil y nouccientos y cinquenta y quatro marauedis. De los quales se a de hazer cuerpo de bienes por bienes y capital de la dicha maria Yzguerra defuncta. CCCLVI M DCCCC LIII

¶ De todos los quales dichos bienes se a de sacar el quarto

Q V A R T A P A R S

CLXXVIII.M.CCCC
LXXVII

quarto y tercio, que viene a ser la mitad de todo el dicho cuerpo de bienes en q̄ fue mejorada la dicha Beatriz de Contreras muger del dicho Mateo Sanchez, que monta ciento y setenta y ocho mil y quatrocientos y setenta y siete marauedis.

CLXXVIII.M.CCCC
LXXVII

¶ Los quales sacados de los dichos trezientas y cinquenta y seys mil y nouecientos y cinquenta y quatro marauedis del dicho cuerpo de bienes, restan por bienes partibles entre todos los dichos herederos de la dicha maria Yzguerra ciento y setenta y ocho mil y quatrocientos y setenta y siete marauedis.

LXXXIX.M.CC
XXXVIII

¶ Los quales dichos ciento y setenta y ocho mil y quatrocientos y setenta y siete marauedis se an de partir en dos partes y iguales, y la vna lleuara la dicha maria de Contreras, y sus hijos y herederos de la dicha maria Yzguerra, y la otra los hijos y herederos de la dicha Beatriz Yzguerra muger del dicho Antonio de Cuellar, los quales partidos en dos partes cabe a cada vna de las dichas dos hijas de la dicha maria Yzguerra y a sus hijos por cabeça de las dichas sus madres de su legitima diminuta, que es sacado el tercio y quarto de la dicha mejora conforme al dicho fuero de la dicha villa ochenta y nueue mil y dozientos y treynta y ocho marauedis y medio.

CXII.M.LXXXIX

¶ Y así parece que cada vna de las dichas dos hijas y herederas tienen lleuado y recebido ellas y sus hijos mas de lo que les podia caber de su legitima, porque la dicha Beatriz Yzguerra y sus hijos, que es la que menos tiene recebido de los bienes y herencia de su madre tiene lleuado nouenta y quatro mil y ochocientos y setenta y cinco marauedis, y la dicha maria de Contreras tiene lleuados ella y sus hijas ciento y cinquenta mil marauedis en las dotes que les fueron dadas por la dicha maria Yzguerra su madre y abuela, como parece por las dichas cuentas, por manera que las suso dichas y cada vna de ellas estan pagadas y entregadas en sus legitimas enteramente, y tienē recebido mas de lo que les pertenecian de sus legitimas, y no an de auer cosa alguna de los bienes y herencia que dexo la dicha maria Yzguerra su madre y abuela al tiempo que murio.

¶ Y así parece que se le deuen adjudicar y adjudican a la dicha Beatriz de Contreras hija de la dicha maria de Contreras todos los dichos ciento y doze mil y setenta y nueue mara

EXEMPLA PARTITIONVM.

marauedis en que fueron tassados y apreciados los bienes muebles que dexo la dicha Maria Yzguerra para en cuenta de la dicha su mejora de tercio y quarto que le hizo la dicha Maria Yzguerra su abuela que monto mucho mas, y los otros herederos no an de auer parte alguna dellos, y se le restan deuiendo a la dicha Beatriz de Contreras muger del dicho mateo Sáchez para le acabar de pagar la dicha mejora sessenta y seys mil y trezientos y nouenta y ocho marauedis, los quales parece que perdera la dicha Beatriz de Contreras sino se saca de las dichas dotes, como se dira adelante, porque aunque las dichas Beatriz Yzguerra muger de Antonio de Cuellar hija de la dicha Maria Yzguerra tiene lleuada alguna cosa mas de lo que le podia caber de su legitima diminuta en los nouenta y quatro mil y ochocientos y cinquenta y cinco marauedis que lleuo en dote, pero no fue dote inoficiosa, porque no excedio de la legitima larga que podia lleuar de los bienes de su madre si no hiziera mejora del tercio y quarto a la dicha Beatriz de Contreras su nieta, porque sacado el quarto de todos los bienes de la dicha Maria Yzguerra, que fueron las dichas trezientas y cinquenta y seys mil y nouecientos y cinquenta y quatro marauedis que dexo quando murio con las dotes que auia dado a sus hijas y nietas, que monto el quarto que eran sus bienes libres para poder disponer dellos por su anima o entre estraños ochenta y nueue mil y dozientos y treynta y ocho marauedis y medio. Restaron por legitima de todos: los dozientos y sessenta y siete mil y setecientos y diez y seys marauedis que dellos deuián a cada vna de las dichas dos hijas de su legitima larga, no auiendo mejora de tercio, la mitad que son ciento y treynta y tres mil y ochocientos y cinquenta y ocho marauedis, los quales pudiera lleuar sin ser dote inoficiosa la dicha Beatriz Yzguerra si se los ouiera dado, porque no lleuaua en ellos mejoría alguna al tiempo que fue dotada, ni mas que su legitima larga, como dicho es, no haziendo el padre o madre mejora alguna de tercio, por lo qual no se le puede pedir ni sacar lo que mas lleuo de lo que le podia caber de su legitima diminuta porque la ley de Toro impide que no se saque de las dotes la mejora de tercio y quinto, o tercio y quarto, como esta dicho quando la dote no es inoficiosa, y esta no lo es, aunque lleua alguna cosa mas de lo q̄ monta su legitima corta, como esta dicho y fundado arriba, pero quanto a la dote que lleuo la dicha Maria de Contreras, aunque no fue inoficiosa, pero contando con ella, la dote que la dicha maria Yzguerra

CXXXIII.M.DCCC
LVIII

DD dio

dio a maria Yzguerra su nieta hija dela dicha Maria de Contreras al tiempo que la caso con Alvaro de Rojas q̄ fueron setenta y cinco mil maravedis, y contando por cuenta dela dicha Maria de Cōtreras los treynta y siete mil y quinientos maravedis que la dicha Maria Yzguerra dio a Ysabel de Contreras su nieta hija dela dicha maria de cōtreras al tiempo que la caso con el dicho Gaspar de Rojas, como esta dicho arriba parece que es dote inoficiosa la que dio a la dicha maria de Contreras, porque aunque no la recibio ella sino sus hijas a de ser por cuenta della cum eius contemplatione data sint vt in. l. sed si plures. §. in arrogato vbi nota. DD. ff. de vulga. & pupi. traddit Anto. Gom. in proprijs terminis in. l. 29. Tauri in fi. versic. secundum dubium est nu. 41. sed si non contemplatione matris prædicta dos data fuit nepti, viuenti matre, tunc nec conferenda est nec ab ea aliquid ab altera nepte meliorata deducetur quia valuit a principio tanq̄; si data esset cuiuslibet extraneæ personæ nec his obstat pragmatica curiarū de madrid anni de. 1534. quæ prohibet filiam dotis nomine meliorari in tertio nec in quinto bonorum patris aut matris nam illud procedit in filia primi gradus cui debetur legitima, ne plus dotis nomine ei detur quam sua legitima sed huic nepti legitima non debetur viuenti matre id circo hæc lex in ea locum non habet sicut in qualibet extranea cui potuit auia donare vsq; ad legitimam quantitatem & valuit talis donatio a principio, ita q̄ melioratus postea filius aut filia nō potest aliquid ex trahere ex dicta donatione valida antea facta quod est valde notandum in practica quia quotidie contingit & hoc idem sentit Gomezi. in. d. l. 29. de Toro prope finem licet non ita expresse declaret. Y conforme a esto tiene lleuado la dicha maria de Contreras mas delo que le pudo pertenecer de su legitima larga que eran ciento y treynta y tres mil y ochocientos y cinquenta y ocho maravedis en las ciento y cinquenta mil maravedis que lleuaron en dote ella y sus hijas, diez y seys mil y ciento y quarenta y dos maravedis, y estos se le an de sacar a la dicha Ysabel de Contreras dela dote que le dio la dicha maria Yzguerra su abuela quando la caso con el dicho Gaspar de Rojas, y no se sacara cosa alguna dela dote que dio a la dicha maria Yzguerra su nieta al tiempo que la caso con Alvaro de Rojas, aunque fue la dote mayor, que fueron dozientos ducados, porque la caso primero, y cabian estos dozientos ducados con los cien ducados que auia dado primero a su madre en su legitima, porque fueron entrambas estas dos dotes trezientos ducados, y la legitima larga dela dicha

cha Maria de Contreras sin ser inoficiosa, viene a ser como parece por la dicha cuenta ciento y treynta y tres mil y ochocientos y cinquenta y ocho maravedis, que es mas que los dichos trezientos ducados, por lo qual no fue inoficiosa, y quando vino a casar a la dicha Ysabel de Contreras su hermana en los cien ducados que le dio en dote, vino a ser inoficiosa en los dichos diez y seys mil y ciento y quarenta y dos maravedis que lleuo mas delo que le pudo pertenecer de su legitima a la dicha Maria de Contreras su madre, que fueron ciento y treynta y tres mil y ochocientos y cinquenta y ocho maravedis lo que le pertenecia de su legitima, y lleuando ciento y cinquenta mil maravedis con esta dote vltima recibio Ysabel de Contreras y lleua demas de su legitima de su madre los dichos diez y seys mil y ciento y quarenta y dos maravedis, en los quales es facilmente mejorada, pues no caben en su legitima, y esta mejora no se puede llevar conforme a la dicha premaxica de madrid del año de 34. y auiendo aceptado la herencia de su abuela los a de boluer para la dicha Beatriz de Contreras muger del dicho Matheo Sanchez que fue la mejorada en el tercio y quarto, como dicho es, y si no acepto se le a de adjudicar el derecho que tiene para cobrarlos, y lo demas que falta para cumplir la dicha mejora de tercio y quarto lo perdera la dicha Beatriz de Contreras; y el dicho Matheo Sanchez su marido, que es lo que le falta por henchir dela dicha mejora cinquenta mil y dozientos y cinquenta y seys maravedis, porque no se pueden sacar delas otras dotes que no fueron inoficiosas, porque no lleuaron mas que sus legitimas si no menos como dicho es. *Et hoc modo facta prædicta diuisio (vt fieri debuit) videtur recte & recte facta sine aliquo grauamine si recte consideretur.*

EXPLICITO TRACTATV PARTITIONIS BONORVM COMVNIVM QVI IN PRECEDENTIBUS CONTINETUR NUNC VIDEAMUS SPECIEM CUIUSDAM PARTITIONIS QUÆ HIS DIEBUS IN HOC GRANATENSIS AUDITORIO TRACTABATUR QUAM HIC INTERETE LIBUIT QUIA MULTA EXTRAORDINARIA & QUOTIDIE CONTINGIBILIA DUBIA CONTINET QUÆ NON SUNT TACTA IN SUPERIORE TRACTATU NEC PER ALIQUEM QUEM EGO VIDERIM VSQ; IN HO DIERNUM DIEM QUÆ TALIS EST VT INFRA SEQUITUR.



N padre tenia dos hijos vn varon y vna hembra, y tenia en bienes muebles y rayzes tres mil ducados, mejoro al hijo varon en el tercio y quinto de sus bienes, el qual dicho tercio quiso que lo vuisse en unas casas principales que tenia, que fueron apreciadas en mil ducados, y mando que el quinto lo vuisse en dineros y bienes muebles que dexara, y de alli cumpliesse su testamento y entierro y mandas pias y graciosas que en el hizo, y mando a la hija ciertas viñas y oliuares que tenia, que fueron apreciadas en ochocientos ducados, los quales mando que recibiesse a cuenta de su legitima para su casamiento dexo vna heredad de tierras que serecio en seyscientos ducados, y en dineros y bienes muebles de que se hizo aprecio y almoneda seyscientos ducados, que todo monto los dichos tres mil ducados, y mando que si las casas montasen mas que el tercio, que la demasia fuesse a cuenta de la legitima del hijo, y vinculo las dichas casas en forma para el y su hijo mayor y sus descendientes por via de mayorazgo, e instituyo los por sus herederos a los dichos dos hijos por yguales partes sacado el tercio y quinto en que mejoro al hijo varon. Muerto el padre, el hijo mejorado se entro y tomo las dichas casas y todo el dinero y mueble que monto seyscientos ducados, y dello hizo los gastos de el entierro y cumplio las mandas pias y graciosas, que montaron quatrocientos ducados y se quedo con dozielos ducados en dineros para en cuenta de su legitima y mejora del quinto. Estuvieron se estos bienes y herencia sin partir cinco o seys años y en este tiempo valieron los frutos de la dicha herencia mil y quinientos ducados en esta manera, que las casas rentaron dozielos ducados, la heredad de tierras rento quinientos ducados, las viñas y oliuares rentaron ochocientos ducados, que suman y montan todos los dichos frutos de todo el dicho tiempo mil y quinientos ducados modo quæritur de diuisione prædictæ hereditatis & fructuum quomodo diuidi debeant inter heredes, y quanto a los dichos bienes y herencia res expedita videtur, porque el padre parece auerla fecho en su testamento, como esta dicho, y conforme a el el hijo varon lleuara el quinto en el mueble en que fue mejorado, y del cumplira el funeral y mandas pias y graciosas, que monto el quinto seyscientos ducados, y lleuara el tercio de lo que resta sacado el quinto que son ochocientos ducados en las

casus, y porque estas valieron mil ducados llevarlas a todas enteras y tomara a cuenta de su legitima los dozielos ducados que valieron mas que el tercio de la mejora, y abra los seyscientos ducados que le faltan para ochocientos que monta su legitima en la heredad de tierras que fue apreciada en seyscientos ducados, con la qual estara pagado de su tercio y quinto y legitima, y la hija esta pagada de los ochocientos ducados que le pertenecen de su legitima con las viñas y oliuares que le mando su padre en su testamento, que fueron apreciadas en ochocientos ducados, por manera que quanto a la particion de la herencia no ay duda, *sed in diuisione fructuum hesitatur: quia non parum ambiguitatis habere videtur* porque parece que se a de hazer cuerpo de bienes de toda la dicha herencia y de todos los dichos frutos que a rentado en todo el dicho tiempo que no se hizo la dicha particion y que todo ello se parta pro rata, como se auia de partir la dicha herencia que es por yguales partes entre todos los hijos y herederos, excepto el tercio y quinto que lleuara mas el hijo mejorado, ansi de la herencia como de los frutos que della procedieron *quia fructus augent hereditatem ut in l. heres furiosi. §. si. et l. item veniant. §. item non solum. ff. de peti. heredi.* y aunque parece que por esta via no puede llevar el hijo mejorado mas parte de los dichos frutos de la que le pertenece como a vno de dos herederos, y no por la parte de la dicha mejora de tercio y quinto por que estos frutos no los tenia el padre al tiempo de su muerte, ni era bienes suyos para que dellos pudiesse disponer ni mejorar en ellos al hijo, porque *non erant in bonis suis tempore mortis*, sino que son de sus herederos, como cosa que procedio de la dicha herencia, *ut in l. in ratione la. 2. ff. ad legem sal.* pero toda via parece que a de auer este hijo mejorado en el tercio y quinto su parte dellos pro rata del tercio y quinto en que fue mejorado *ex alio capite et causa videlicet*, que aunque el padre no pudo mejorarle en el tercio y quinto de los dichos frutos, porque no los tenia ni eran bienes suyos, *ut in d. l. in ratione. ff. ad legem sal.* pero porque es auido por heredero quanto a la dicha mejora conforme a la l. 2. de Toro que manda que si quisiere el hijo mejorado en el tercio y quinto aceptar la mejora y repudiar la herencia que lo pueda hazer con tanto que pague por rata de la dicha mejora las deudas que dexo el padre al tiempo que murio como si fuesse heredero en el tercio y quinto en que fue mejorado, y por esta via puede llevar la parte que le cabe de los dichos frutos pro rata de la dicha mejora, como si fuesse heredero en ella y mas la parte que le cabe como vno de dos heredes

deros, pues los dichos frutos pertecen a los herederos, aunque no pudo disponer dellos el padre defuncto, porque *non erant in bonis suis tē pore mortis*, y así lleuara la mitad de los dichos frutos como vno de dos herederos, y mas el tercio y quinto dellos, como si fuesse heredero de la tercia y quinta parte de la dicha herencia, pues le pertenece el tercio y quinto de las cargas y deudas que dexo el difuncto en la dicha herencia por razon de la dicha mejora de tercio y quinto, como si fuesse heredero en el dicho tercio y quinto, *eadem ratione videtur*, q̄ aya de lleuar el tercio y quinto de los dichos frutos como lleua el tercio y quinto de la dicha herencia. Y lo segundo porque parece que sería cosa absurda e injusta que los otros hermanos y coherederos, o la otra hermana lleuassen mas parte de estos frutos de la que les cabe de la dicha herencia, que es la parte que lleuan de sus legitimas sacado tercio y quinto que lleua el hermano mejorado, y que el mejorado en el tercio y quinto no lleuasse mas parte de los dichos frutos de la parte q̄ le cabe como a vn heredero sin la dicha mejora de tercio y quinto, *quod satis absurdum esse videtur quod equaliter diuidantur inter eos predicti fructus*, lleuando mayor parte de la dicha herencia el hermano mejorado por razon de la dicha mejora de tercio y quinto.

Sed his non obstantibus dicendum est quod diuisio predictorum fructuum non debeat fieri inter heredes pro rata parte hereditatis & meliorationis quam habent in bonis defuncti sed fieri debeat modo & forma sequentibus. Que el hijo mejorado en el tercio y quinto no lleuara parte alguna de los dichos frutos del quinto ni del tercio en que fue mejorado mas de lo que rentaron las dichas casas, porque suppuesto que en la dicha mejora no entran los dichos frutos porque no eran bienes del padre al tiempo que murio, sino de sus hijos y herederos, cuyos eran los dichos bienes y herencia de do procedieron, *ut supra diximus ideo non attenditur quantitas & valor hereditatis quem nunc habet adiectis fructibus annorum sequentium post mortem defuncti sed valor & quantitas patrimonij defuncti tempore mortis eius ut in l. cum queritur. C. de inoffi. testamen. & in l. in ratione la segunda in prin. ff. ad legem falcid. & l. 23. de Toro quam ob rem no puede el hijo mejorado lleuar parte de los dichos frutos por razon de la dicha mejora por la rata que le pertenece della, y porque la mejora del tercio se la dio y señalo el padre en las dichas casas las que les rentaron solamente dozientos ducados en todo el dicho tiempo, como dicho es, y así no puede lleuar mas frutos del tercio en que fue mejorado, ni menos puede lleuar frutos por la me-*

jora

jora del quinto, porque el quinto no rento frutos algunos, por que se le pago en mueble y en dineros que dexo el difuncto iudicio testatoris. Los quales tomo en si el hijo mejorado luego como murio su padre, y pago y cumplio dellos los gastos del entierro y mandas pias y graciosas, como lo mando su padre en su testamento, y le obliga la ley. 30. de Toro que se paguen del quinto de los bienes del difuncto, y lo que sobro de los dineros y mueble se lo tomo para si, y se pago dello el hijo mejorado en el quinto, como esta dicho, y estando pagado el dicho quinto en los dichos bienes muebles y dineros no puede lleuar frutos de los otros bienes de la dicha herencia por razon del tercio y quinto que sonagenos, ecepto la parte que dellos le pertenece como vn heredero, *nam fructus sequuntur dominium pro ea parte qua quis dominium habet ipsius rei ut in l. & ex diuerso. §. ubi autem. ff. de rei vendi. & in l. herenius modestinus: ff. de usur. & fructi. & l. 1. & 2. & l. non possumus ff. si pars here. peta. ex quo sequitur*, que la hija a quien el padre mando en su testamento las viñas y oliuares que fueron apreciados en ochocientos ducados, que es su legitima de los dichos tres mil ducados lleuara los frutos y rentas que rentaron las dichas viñas y oliuares que fueron ochocientos ducados lo que rentaron en el dicho tiempo, porque *transiit ad eam dominium predictorum rerum legatarum a tempore mortis patris, ut in l. a tuio. ff. de furt. & in l. 2. C. communia de lega. & in §. nostra. institut. de legat.* y el hermano mejorado en el tercio y quinto no lleuara mas de los frutos que rentaron las dichas casas, que fueron dozientos ducados por razon de la dicha mejota: y los quinientos ducados que rento la dicha heredad de tierras que dexo el padre al tiempo que murio, que son por todos setecientos ducados de frutos, y la hija que no fue mejorada lleuara ochocientos ducados de los frutos, como dicho es, *& sic eueniet ut filius qui maiorem partem habet in predicta hereditate patris minorem partem ferat predictorum fructuum eiusdem hereditatis filia vero que minorem partem habuit in predicta hereditate paterna maiorem partem habeat in dictis fructibus quod est valde notandum & menti tenendum quia quotidie contingere potest casus predictus & prima facie quilibet interrogatus contrarium diceret.*

Sed dubitari potest in casu premissis, si valdra el grauamen y vinculo que puso el padre sobre todas las dichas casas, las quales valie-

ron

ron mas que el tercio de la mejora, porque como esta dicho fueron apreciadas en mil ducados, y la mejora del tercio no valio mas que ochocientos ducados, por lo qual parece que no valio el grauamen y vinculo ipso iure en lo que valieron las dichas casas mas que el tercio de la mejora que fueron dozientos ducados, que es la quinta parte mas que el valor del tercio, *ut in l. quoniam in prioribus. C. de inoff. testa. cum concordan.* y anfi parece que el hijo mejorado tédra libre la quinta parte pro indiuiso de las dichas casas por razon quede los mil ducados en que fueron apreciadas, la quinta parte que fueron dozientos ducados era de su legitima, en la qual no pudo grauar el padre al dicho hijo mejorado, *sed his non obstantibus contrarium dicendum est in casu premissis* que valdra el dicho grauamen en todas las dichas casas, suppuesto que del quinto en que fue mejorado el hijo le quedaró libres otros dozientos ducados despues de cumplidas las mandas pias y graciosas y gastos del entierro, porq̄ la mejora del quinto monto seyscientos ducados, y no montaron los dichos gastos y mandas del testamento mas de quatrocientos ducados, *ut supradiximus bene enim potuit pater grauare filium in predicta parte legitima si ei dedit vel praelegauit tantundem in predicto quinto bonorum de quo pater potuit libere disponere ut in l. unum ex familia, §. sed et si fundum. ff. de legat. 2. et lege imperator. §. si centum. ff. eod. titu. et l. sed si non seruus. ff. ad legem falci. quod eo maxime procedit quod predicta domus nec aliqua pars eius erat legitima filij sed octingenta ad eum pertinebant propter legitimam in bonis patris qua integra et libera habuit in dictis bonis et supradiximus.*

¶ Sed quid si pater nihil legauit filia sed solum meliorauit filium in tertio et quinto bonorum *ut supra diximus quomodo diuidentur predicti fructus quo casu dicendum est*, que estos fructos se diuidiran en esta manera, que el hijo mejorado solamente lleuara los fructos y rentas que rentaron las dichas casas en que fue mejorado, que fueron dozientos ducados en todo el dicho tiempo y no lleuara mas parte de los dichos fructos por razon de la mejora de tercio y quinto por auerle sido señalada en las dichas casas, y estas no auer rentado mas y el quinto en lo mueble que no a rentado nada, y porq̄ se pago y entrego luego del quinto en los dineros y mueble y cúplio dellos las mádas pias y graciosas que era a su cargo, por lo qual aunq̄ el padre no madara en su testameto q̄ la mejora del quinto la uiesse en los dineros y mueble q̄ dexó, y q̄ de alli cúpliesse las mandas pias y graciosas no podia lleuar fructos desta quinta parte, pues se pago y entrego luego della como murio

el

el padre, como dicho es, y los otros fructos que rentaron las viñas y oliuares y heredad de tierras se diuidiran yguualmente entre el hijo mejorado y su hermana como dos herederos de su padre, y anfi se partiran estos fructos que an rentado los dichos bienes que son mil y trezientos ducados, sacados dellos primero los dozientos ducados que rentaron las dichas casas para el hijo mejorado en ellas, y lo restante que son mil y trezientos ducados partiran por yguales partes entre estos dos hijos y herederos de su padre, que lleuara cada vno seyscientos y cinquenta ducados por rata de la parte legitima que les pertenesce de la dicha herencia, y el hijo lleuara dozientos ducados de fructos que rentaron las dichas casas.

¶ Sed aduertendum est, que aunque esta dicho arriba que de los dichos mil y quinientos ducados de fructos que yuo en los dichos años de todos los dichos bienes, sacando dellos primero los dozientos ducados que rentaron las dichas casas, la resta que son mil y trezientos ducados se partiran yguualmente entre los dichos hermano y hermana y lleuara cada vno seyscientos y cinquenta ducados de los dichos fructos, pero bien hecha la dicha cuenta en este caso a de lleuar mas parte la hermana de los dichos fructos que no el hermano mejorado, porque se a de presuoner que el hermano mejorado por razon de la dicha mejora lleua los dozientos ducados de fructos que rentaron las dichas casas y de los mil y trezientos ducados que rentaron todos los otros bienes no ha de partir por yguales partes con la hermana, si no que a de lleuar menos, porque fuera de la dicha mejora le cupo a cada vno ochocientos ducados de legitima, y estos ochocientos ducados de legitima a de lleuar la hermana en las viñas y oliuares y heredad de tierras que dexó su padre, y el hermano no a de lleuar en ellas mas de seyscientos ducados, y los otros dozientos para cumplir los ochocientos de su legitima los lleua en las casas que se apreciaron en mil ducados, y la mejora del tercio que auia de auer en ellas no monto mas que ochocientos ducados, y lleuando mil en las casas a de tomar los dozientos para en cuenta de su legitima, y dellos no a de lleuar mas fructos de los que rentaron las dichas casas y los mil y trezientos ducados de fructos que rentaron los otros bienes y heredades se an de partir entre los dichos dos hermanos pro rata de la parte que

Q V A R T A P A R T E

re que cada vno lleua de las dichas tierras y heredades en esta mane-
ra que hechos los mil y trezientos ducados que rentaron y valieron
los frutos de las dichas tierras y heredades catorze partes y porcio-
nes yguales lleuara la hermana las ocho partes dellos por los ocho-
cientos ducados que lleua enellos de su legitima, y el hermano lleua-
ra las seys partes por rata de los seyscientos ducados que a de lleuar
enellos de su legitima, porque los dozientos ducados q le cabé mas
en su legitima los lleua en las casas, como dicho es, y todos los frutos
dellas, y así la hermana lleuara mayor parte de frutos en las dichas
tierras y heredades que no el hermano, porque lleua mayor parte en
la propiedad dellas de do procedieron los dichos frutos, que no el,
y así lleuara ocho partes de los mil y trezientos ducados que valie-
ron los frutos de las dichas tierras y heredades, y el hermano seys
partes y no mas, que viene a ser a cada parte y porcion de los dichos
frutos nouenta y dos ducados algo mas, y mas lleuara el hermano
los dozientos ducados de frutos que rentaron las dichas casas en-
teramente por razon de la mejora y parte de legitima que enellos tu-
uo, *Quod est valde notandum, et pauci ad hoc aduertent.*

Laus Deo. O. M.



Acabose de imprimir el presente libro
en Granada por Rene Rabut y
Nicolas Morpin Año de.

1586.

*Reuere me
de la S
D*

+

Sebastian los Vinos de la
 demar. de Imug. della. de leand
 de. como. Vienes que tux o aelma
 tuxim. de aelma de los que tux o el. mo del
 Contrario por q. la comp. en auello no fue de
 sus capitales sino de los q. han ganau
 Cias operadas q. hubiesen teni. den el
 maximo. Matien. o in. l. glori. et in. l. 4
 gloss. 2. h. 9. t. 5. Recopilat. = tibi. D. D. 84.
 Et Ant. com. in. l. 53. Fauxi n. 69. =

19. 4.
 ad su
 19. 4.
 19. 4.
 19. 4.

memo
 amilda
 on tod
 sible
 ina vo
 eys de
 cos, y ef
 a m...



[Faint handwritten notes and signatures at the bottom of the page, including what appears to be 'D. Juan...' and 'D. Juan...']

v
 nus, p
 nos om
 B. De gr
 the veniat
 orationem
 unda part

ron mas que el tercio de la mejora, porque como esta dicho fueron apreciadas en mil ducados, y la mejora del tercio no valio mas que ochocientos ducados, por lo qual pareçe que no valio el grauamen y vinculo ipso iure en lo que valieron las dichas casas mas que el tercio de la mejora que fueron dozientos ducados, que es la quinta parte mas que el valor del tercio, *vt in l. quoniam in prioribus. C. de inoffi. testa. cum concordan.* y ansi parece que el hijo mejorado tédra libre la quinta parte pro indiuiso de las dichas casas por razon quede los mil ducados en que fueron apreciadas, la quinta parte que fueron dozientos ducados erá de su legitima, en la qual no pudo grauar el padre al dicho hijo mejorado, *sed his non obstantibus contrarium dicendum est in casu premissis* que valdra el dicho grauamen en todas las dichas casas, supuestó que del quinto en que fue mejorado el hijo le quedaró libres otros dozientos ducados despues de cumplidas las mandas pias y graciosas y gastos del entierro, porq̄ la mejora del quinto monto seyscientos ducados, y no montaron los dichos gastos y mandas del testamento mas de quatrocientos ducados, *vt supradiximus bene enim potuit pater grauare filium in predicta parte legitima si ei dedit vel praelegauit tantundem in predicto quinto bonorum de quo pater potuit libere disponere ut in l. vnum ex familia, §. sed & si fundum. ff. de legat. 2. & lege imperator. §. si centum. ff. eod. titu. & l. sed si non seruus. ff. ad legem falci. quod eo maxime procedit quod praedicta domus nec aliqua pars eius erat legitima filij sed octingenta ad eum pertinebant propter legitimam in bonis patris qua integra & libera habuit in dictis bonis vt supradiximus.*

¶ Sed quid si pater nihil legauit filio sed solum meliorauit filium in tertio & quinto bonorum vt supra diximus quomodo diuidentur praedicti fructus quo casu dicendum est, que estos fructos se diuidiran en esta manera, que el hijo mejorado solamente lleuara los fructos y rentas que rentaron las dichas casas en que fue mejorado, que fueron dozientos ducados en todo el dicho tiempo y no lleuara mas parte de los dichos fructos por razon de la mejora de tercio y quinto por auerle sido señalada en las dichas casas, y estas no auer rentado mas y el quinto en lo mueble que no a rentado nada, y porq̄ se pago y entrego luego del quinto en los dineros y mueble y cúplio dellos las mádas pias y graciosas que erá a su cargo, por lo qual aunq̄ el padre no madara en su testamento q̄ la mejora del quinto la viuiesse en los dineros y mueble q̄ dexó, y q̄ de alli cúpliesse las mandas pias y graciosas no podía lleuar fructos desta quinta parte, pues se pago y entrego luego della como murio el

el padre, como dicho es, y los otros fructos que rentaron las viñas y oliuares y heredad de tierras se diuidiran yguualmente entre el hijo mejorado y su hermana como dos herederos de su padre, y ansi se partiran estos fructos que an rentado los dichos bienes que son mil y trezientos ducados, sacados dellos primero los dozientos ducados que rentaron las dichas casas para el hijo mejorado en ellas, y lo restante que son mil y trezientos ducados partiran por yguales partes entre estos dos hijos y herederos de su padre, que lleuara cada vno seyscientos y cinquenta ducados por rata de la parte legitima que les pertenece de la dicha herencia, y el hijo lleuara dozientos ducados de fructos que rentaron las dichas casas.

¶ Sed aduertendum est, que aunque esta dicho arriba que de los dichos mil y quinientos ducados de fructos que yuo en los dichos años de todos los dichos bienes, sacando dellos primero los dozientos ducados que rentaron las dichas casas, la resta que son mil y trezientos ducados se partiran ygualmente entre los dichos hermano y hermana y lleuara cada vno seyscientos y cinquenta ducados de los dichos fructos, pero bien hecha la dicha quenta en este caso a de lleuar mas parte la hermana de los dichos fructos que no el hermano mejorado, porque se a de presuponer que el hermano mejorado por razon de la dicha mejora lleua los dozientos ducados de fructos que rentaron las dichas casas y de los mil y trezientos ducados que rentaron todos los otros bienes no ha de partir por yguales partes con la hermana, si no que a de lleuar menos, porque fuera de la dicha mejora le cupo a cada vno ochocientos ducados de legitima, y estos ochocientos ducados de legitima a de lleuar la hermana en las viñas y oliuares y heredad de tierras que dexó su padre, y el hermano no a de lleuar en ellas mas de seyscientos ducados, y los otros dozientos para cumplir los ochocientos de su legitima los lleua en las casas que se apreciaron en mil ducados, y la mejora del tercio que auia de auer en ellas no monto mas que ochocientos ducados, y lleuando mil en las casas a de tomar los dozientos para en quenta de su legitima, y dellos no a de llenar mas fructos delos que rentaron las dichas casas y los mil y trezientos ducados de fructos que rentaron los otros bienes y heredades se an de partir entre los dichos dos hermanos pro rata de la parte que

Q VINTA P ARTE

re que cada vno lleua de las dichas tierras y heredades en esta mane-
 ra que hechos los mil y trezientos ducados que rentaron y valieron
 los frutos de las dichas tierras y heredades catorze partes y porcio-
 nes y iguales lleuara la hermana las ocho partes dellos por los ocho-
 cientos ducados que lleua en ellos de su legitima, y el hermano lleua-
 ra las seys partes por rata de los seyscientos ducados que a de lleuar
 en ellos de su legitima, porque los dozientos ducados que cabe mas
 en su legitima los lleua en las casas, como dicho es, y todos los frutos
 dellas, y así la hermana lleuara mayor parte de frutos en las dichas
 tierras y heredades que no el hermano, porque lleua mayor parte en
 la propiedad dellas de do procedieron los dichos frutos, que no el,
 y así lleuara ocho partes de los mil y trezientos ducados que valie-
 ron los frutos de las dichas tierras y heredades, y el hermano seys
 partes y no mas, que viene a ser a cada parte y porción de los dichos
 frutos noventa y dos ducados algo mas, y mas lleuara el hermano
 los dozientos ducados de frutos que rentaron las dichas casas en-
 teramente por razón de la mejora y parte de legitima que en ellos tu-
 uo, *Quod est valde notandum, et pauci ad hoc aduertent.*

Laus Deo. O. M.



Acabose de imprimir el presente libro
 en Granada por Rene Rabut y
 Nicolas Morpin Año de.

1586.

*M. Avemej
 de morpin*