

in codicillo, in potentior rem transferre. Sed facta citatione, hæres legantis tenetur prosequi litem: et si vincat, habebit eam potentior, cui fuit legata. Hoc dicit.

(1) *En testamento, o en manda.* Nota, quod per viam ultimæ voluntatis non prohibetur alienatio, etiam in potentior ratione officii, ut in l. *hereditatis* 12. et ibi notat Bald. *C. de hered. instit.*

(2) *El heredero del.* Vide supra eod. l. 14. in fin.

TITULO VIII.

DE LOS ASSENTAMIENTOS (a).

Con guisa es, que pues que diximos en el titulo ante deste de los Emplazamientos, que fablemos en este de los Assentamientos (1), que mandan fazer los Judgadores en los bienes de los demandados, porque non vienen ante ellos al plazo que les fue puesto el dia del emplazamiento. E porende queremos primeramente mostrar, que cosa es este assentamiento. E por cuyo mandado deve ser fecho. E contra quien. E en que manera. E que deve ser fecho contra aquellos, que lo embargaren, e non quisieren consentir que se faga. E que derecho gana el demandador, en aquella cosa en quel mandan assentar, maguer non le dexen apoderar en ella. E otrosi, que pena deve auer, el que gelo forçare. E fasta quanto tiempo puede el demandado cobrar la cosa, en que fue fecho el assentamiento al demandador. E otrosi, como el Judgador deve passar contra el que fuere emplazado, sobre algund yerro que aya fecho, e non quisiere venir al plazo.

(a) LL. del tit. 4, lib. 2 del F. R.—L. 2 del Ordenamiento de Segovia de 1347.—Tit. 6 del Ord. de Alc.

En estos códigos y particularmente en las leyes del tit. 5, lib. 14 de la N. R. puede verse todo lo que acerca de los asentamientos ha dispuesto el derecho, bastando advertir que esto no se halla en práctica, en atención á que pudiendo el actor elegir contra su demandado rebelde la *via de prueba*, ha sido generalmente preferida á la *via de asentamiento*, y esta ha quedado en desuso, hallándose ademas prohibida para los negocios mercantiles en el art. 166 de la ley de enjuiciamiento sobre los negocios y causas de comercio. La *via de prueba* consiste en sustanciarse los autos por sus trámites como si el demandado estuviera presente, verificándose las citaciones y notificaciones en los estrados del juzgado ó tribunal, que se señalan como procurador. Sin embargo la primera citación, y las que se hacen para abrir los autos á prueba y para dictar sentencia definitiva, se deben hacer y se hacen personalmente, librándose exhortos cuando el demandado rebelde se halla en lugar conocido, ó por medio de edictos y pregones en caso contrario. LL. 4 y 2, tit. 5, lib. 14 de la N. R.

TITULUS VIII.

(1) *De los Assentamientos.* Vide in materia l. 5. tit. 5. lib. 2. *Foro Legum*, et l. 1. cum seqq. tit. 4. eod. lib. et l. tit. 9. lib. 3. *Ordinam. et in Ordinamen. de Madrid*, cap. 5. et 6. et latissimè per Bald. in l. *cum proponas*, et in authent. *et qui jurat. C. de bonis auctor. judic. possid.* ubi ponit multa, et notabilia in ista materia; et circa ejus intellectum videas etiam per eundem notabiles quæstiones in l. *sed alio* 2. §. *si ab eis*, D. *si ex uxori causa agatur*, et per Speculatorem tit. de 1. et 2. *decreto*, ubi latissimè Gloss. Bartol. et Alexand. in l. *si finita* 15. §. *si plures* 15. et §. *Julianus* 16. D. *de damno infecto*.

LEY I.—Que cosa es Assentamiento, e por cuyo mandado deve ser fecho, e contra quien.

Assentamiento (1) es tanto, como apoderar, e assossegurar (2) ome en tenencia de alguna cosa, de los bienes de aquel a quien emplazan. E puedenlo fazer los Judgadores por mengua de respuesta, non queriendo (3) venir ante ellos los emplazados; o seyendo rebeldes, non queriendo responder quando viniessen ante ellos; o ascondiendose maliciosamente, non queriendo fazer derecho.

LEX I.—Missio in possessionem ex primo decreto est, mittere aliquem in possessionem bonorum partis citatæ de mandato judicis contra citatum non comparentem, propter ejus contumaciam. Idem si compareat, et respondere nolit, seu malitiosè latet. Hoc dicit.

(1) *Assentamiento.* Et an interponatur officio judicis nobili, vel mercenario? Baldus in authent. *et qui jurat.* col. 4. *C. de bonis auctor. judic. possid.* dicit, quod officio nobili: videas ibi in addition. et ibidem, quod debet apertè peti: videas in *Ordinam. de Madrid*, cap. 5. et 6. et l. 1. tit. 9. lib. 3. *Ordinam. Regal.* et habet locum ista missio, etiam lite contestata, ut in l. 9. tit. 22. ead. *Part.*

(2) *E assossegurar.* Videas infra l. 2. et 3. cum sequenti.

(3) *Non queriendo.* Et sunt tres modi, quibus probatur contumacia, qui habentur in cap. fin. §. *porro*, et ibi notat Abbas *secundo notabili, ut lite non contestata*: primus, si peremptorio præcedente, non comparuit, ut ibi, et in cap. *de illicita*, 24. quæstione 3. et in l. *contumacia*, 55. D. *de re judic.* et non sufficit una citatio ad interponendum missionem ex primo decreto; sed requiratur tria, ut notat Gloss. in cap. fin. et i Abb. col. 5. *de eo qui mittit in possess. causa rei serv.* vel una peremptoria, ut notat Gloss. et Abb. in cap. *quoniam contra*. col. 6. *de probation.* Specul. tit. *de primo decreto*, §. *sequitur*, in princip. et l. 1. tit. 9. lib. 3. *Ordinam.* et in cap. 3. *Ordinam. de Madrid*, Bald. in l. *consentaneum*, col. 5. et 4. *C. quomodo, et quando judic.* in authent. *et qui jurat.* col. 3. *C. de bonis auct. judic. poss.* Secundus modus, si malitiosè se occultat. Tertius, si impedit, ne citatio possit ad eum pervenire. Est quartus modus, qui et ponitur hic, scilicèt, quando citatus venit, sed non vult coram iudice respondere; et major est contumacia presentis non respondentis, quàm absentis, Bald. in l. 1. col. C. *quom. et quando judex*, et l. 2. eod. tit. majorque est illa contumacia, quæ fit in facie judicis: vide Bald. in l. 1. *C. quorum appel. non rec.* Et adde, quòd absentes causa reipublicæ patiuntur primum decretum; sed non secundum, l. *ignorare*, et ibi Bald. *C. de restit. milit.* vide cap. fin. *de eo qui mittit in possess. causa rei serv.* et ibi Gloss. et Gloss. in cap. *consulat. de offic. deleg.* Et licèt reus non citetur personaliter, sed ad domum, potest procedi ad istam missionem ex primo decreto, ut notat Innoc. et Abb. in cap. fin. *de eo qui mittit in possess. causa rei serv.* et in cap. *causam quæ, de dolo, et contum.* et non obstat *Ordinam.* quia videntur est in originali, quia communiter in libris habetur corruptè: et quia non loquitur in ista missione, sed in secundo decreto, seu quando proceditur ad receptionem testium, tanquàm si lis esset contestata; et ita debet etiam intelligi l. 108. tit. 18. infra ead. *Partit.* quæ dicit de ista citatione personali, saltem semel facta, quòd non requiratur de necessitate in primo decreto.

LEY II.—En que manera deve ser fecho el Assentamiento.

La manera en que se deve fazer el assentamiento, es esta: que primeramente deve el Judgador dar su juyzio (1), diziendo assi (2): porque Fulan fue rebelde (3), e non quiso venir al plazo a fazer derecho a Fulan su contendor; digo, e mando, que el demandador sea metido en tenencia (4), por mengua de respuesta, de la cosa que demandava (5) por suya, o que razonava que avia derecho de auella. E si por ventura aquella cosa non parece (6), deve dezir, que le manda meter en tenencia de tantos bienes del demandado, quanto podria valer aquella cosa señalada, sobre que el non quiso fazer derecho. Mas si acaesciese, que la de-

manda sobre que el demandado non quiso fazer derecho, fuesse en razon de debda, o de otra cosa que fuesse tenuto el demandado de dar, o de fazer; entonces deve dezir el Judgador, que manda entregar, por mengua de respuesta al demandador en tantos bienes del demandado (7), quanto era aquella debda que le demandava, o por quanto era preciada aquella obra (8) que le devia de fazer. E esta entrega deve ser fecha primeramente en los bienes (9) muebles del rebelde, si ouiere tantos en que se pueda fazer. E si non, debe ser fecha en los bienes que fueren raiz, fasta en la quantia de la debda, segund que sobredicho es. E tal mandamiento como este llaman en latin Sententia interlocutoria (10), que quier tanto dezir, como juyzio que es dado sobre pleyto, que non es librado por juyzio acabadamente. Pero ante que el Judgador faga fazer la entrega por alguna de las razones sobredichas, deve dezir al demandador, que muestre algund recabdo, por que se movio a emplazar, e fazer demanda contra el demandado. O a lo menos (11) deve tomar jura del, que el emplazamiento, e la demanda que le fizo, non se movio a fazerla maliciosamente, mas porque tenia que la podia fazer con derecho. Otrosi dezimos, que si fuere Rey, el que manda fazer tal entrega, deve mandar fazer al Agnazil, o a su Portero. E si fuere Juez de su Corte, deve fazer la entrega por alguno de los Porteros del Rey. E si fueren de los Judgadores de las Ciudades, o de las Villas, puedenla fazer ellos mismos, o sus omes conocidos por su mandado, que señaladamente fuessen puestos para esto. E sobre todo, deven los Judgadores amparar (12) la tenencia a aquellos que fueren metidos en ella, de manera que non les sea fecha fuerça, nin tuerto.

LEX II.—Cum proceditur ad missionem super re petita, interlocuitur iudex, eam missionem fieri propter contumaciam rei non respondentis, vel super ejus æstimatione, si res non appareat. Si verò aliquod debitum petatur, mittatur in possessionem bonorum pro mensura petitorum; sed debet ante constare debitum, liquidum, saltem agentis juramento. Et debet fieri primò in rebus mobilibus; quibus non sufficientibus, in immobilibus. Hoc dicit

(1) *Su juyzio.* Sed an in scriptis, vel iudice sedente pro tribunali? Specul. tit. *de primo decreto*, §. *sequitur*, col. 2. dicit, quod pronuntiet per scripturam: refert tamen quosdam dixisse contrarium, et hoc probatur in l. 2. tit. 22. ead. *Part.* quibus acquiescere videtur ibi Joan. Andr. qui et subdit posse fieri, etiam iudice non sedente pro tribunali: et an possit interponi die feriata, vide Bald. *de militibus. qui contum. est*, col. 4. et Gloss. in l. 2. D. *de fer.* quòd non.

(2) *Diziendo assi.* Vide Abb. in cap. 1. *de eo qui mittit in possess. causa rei serv.* ponentem post Innoc. quibus verbis interponatur primum, et secundum decretum.

(3) *Fue rebelde.* Debet ergò reputare reum contumacem. Vide Specul. tit. *de contum.* §. *sequitur*, in princip. et tit. *de primo decreto*, §. *sequitur*, in princip.

(4) *Metido en tenencia.* Et non attenditur in interpositione primi decreti, an reus possideat rem jure domini, vel aliàs; licèt in secundo decreto sic; vide Bart. in l. *is cui*, §. *bonorum*, D. *ut in possess. legat.* Et an missus ex primo decreto possideat in reali ante annum, fuerunt opiniones; de quibus videas per Alexand. in l. 5. §. fin. D. *de acquir. poss.* ubi ponit effectum ex hoc resultantem; et concludit, quòd missus in reali possideat etiam ante annum, licèt revocabitur, et idem videtur probari hic, et in l. 6. infra eod. Vide l. 10. tit. 50. ead. *Part.* quæ dicit contrarium: imò quòd missus ex primo decreto, non dicitur verus possessor, sed tantum detentor; cui tamen posset responderi, quòd loquitur eo respectu, quòd possessio talis est revocabilis, reo veniente, et purgante contumaciam. Et

poterit creditor missas locare prædium, vel vendere fructus, ut in l. *in venditionem*, 8. §. 1. et ibi Bart. D. *de bon. auctor. jud. pos.* et vide Balt. in authent. *et qui jurat.* col. 15. C. eod. et ibi quòd agricultura, et locatio spectat ad creditorem: adde Abb. in cap. *contingit, de dolo et contumacia*, col. 2. et vide ibidem per Bald. in dicta authent. an si habitet in domo, in qua missus est ex primo decreto, teneatur computare in sortem, vel solvere pretium habitacionis; et an expellatur possessor contumax per missionem in actione reali ex primo decreto, Alex. dum tenet opinionem, quòd missus ex primo decreto possideat, vult, quòd sic; licèt missus in personali non potest expellere possessorem, ut in l. *si finita* 15. §. *si quis autem* 20. D. *de damno infecto*: vide Alex. in §. *Julianus*, ejusdem l. fol. ante pen. col. 2.

(5) *Que demandava.* Quid si esset res mobilis, et creditor suspectus? Dic, quòd tunc debet sequestrari, ut in l. *is cui* 5. §. *qui legatorum* 22. D. *ut in possess. legat.* vers. *in cæteris*, Bald. in authent. *et qui jurat.* col. 13. C. *de bon. auctor. jud. pos.*

(6) *Non parece.* Vide l. *Fulcinus* 7. §. *item videamus* 16. D. *ex quib. caus. in pos. eat.*

(7) *En tantos bienes del demandado.* Concordat l. *cum proponas* 9. cum authent. *et qui jurat. C. de bon. auct. judic. poss.* et cap. *quoniam frequenter*. 5. §. fin. *ut lit. non contest.* et non debet ita strictè sumi, ut tantum pro quantitate debiti, sed etiam aliquid ultra ratione expensarum, et damnorum ut notat Gloss. in corp. *unde illa sumitur*, et Gloss. et Alber. in dict. authent. *et qui jurat.* Sed an in bonis prohibitis alienari, ut sunt bona majoria, possit fieri missio; dic, ut per Bald. in authent. *et qui jurat*, col. 14. vers. *quæro nunquid in rebus prohibitis*, C. *de bon. auct. jud. possid.* Bald. et concluditur, quòd ubi ex dispositione testatoris, seu conditoris majoria, bona debent semper remanere in patrimonio, quia indistinctè sit prohibita alienatio; non potest fieri missio. Quid autem, si ex licentia Regia ad majoriam, quòd possit fieri cum omnibus vinculis, et prohibitionibus, etc. conditor majoria disposuit, quòd neque in fructibus majoria fieri possit executio, an teneat talis dispositio? Videtur, quòd non, arg. l. *impuberi* 40. D. *de adm. tut.* si tamen hoc expressè Princeps concessisset, videtur restringenda talis dispositio, in quantum majoria posset esse præjudicialia. Item, ut remaneat possessori majoria, undè honorificè possit sustentari, et imple onera majoria: quia intelligi debet privilegium, ut, in quantum minus possit, tertius lædatur, l. *quamquam*, et ibi Bald. *C. de test. mil.* et quia aliàs aperiretur via fraudibus, et deciperentur contrahentes ignorantem talem dispositionem, arg. text. in l. *sed pupillus* 11. §. *de quo palam*, et vers. *proscribere*, D. *de instit. act.*

(8) *Aquella obra.* Et sic, quando petitur factum, iudex debet æstimare quantum intersit fieri, l. *si quis ab alio* 15. D. *de re judic.* et ita dicebat Olofred. secundum quod refert Alber. in dict. authent. *et qui jurat.* Bald. tamen ibi col. 5. dicit, quòd, quando factum est petitum simpliciter, quòd fiet missio in omnia bona; quod reprobat in ista lege: si tamen factum esset talis naturæ, cui non correspondet interesse, tunc bene verum erit, quòd fiet missio in omnia bona, ut etiam dicit Bald. ibi.

(9) *En los bienes, etc.* Et sic in ista tenuta servabitur forma l. *à divo Pio* 15. §. *in venditione* 2. D. *de re jud.* si tamen ageretur hypothecaria, daretur tenuta in omnibus bonis, et etiam in nominibus debitorum, secundum Bald. in dict. authent. *et qui jurat.* col. 6. et vide Gloss. in corpore, unde sumitur dict. authent. in parte *secundum mensuram*.

(10) *Interlocutoria.* Innoc. dicit hanc interlocutoriam, etiam cum fit missio ex 2. decreto, in cap. *dilecto, de verb. sign.* et vide Abb. in cap. 1. col. 5. *de eo qui mittit in possess. caus. rei serv.* et in cap. *consultationibus, de offic. delegati.*

(11) *O a lo menos.* Approbat opinionem Azon. in summa, *C. de bon. auct. jud. possid.* col. 5. et sufficit juramentum: de jure communi erant opiniones, ut notat Specul. tit. *de contumacia*, §. *sequitur*, col. 5. si tamen iudici constaret nullam causam agendi habere, non debet concedere missionem, ut notat Specul. tit. *de primo decreto*, §. *sequitur*, col. 2. vers. *quid si constat.* Et nota, quòd ista lex approbat opinionem Acur. quòd etiam in reali adhibeatur ista summaria cognitio, vel juramentum: de jure communi erant opiniones, ut tradit Specul. in dict. §. *sequitur* col. 4.

(12) *Amparat.* Addé l. 1. D. *ne vis fiat ei qui in pos. mis. est*, et vide Bart. in l. *si is à quo* in princip. D. *ut in possess. legat.*