

mult. de testib. Si tamen in omnem eventum, sive valerit institutio hæredis, sive non, legatarii essent consecuturi legatum, tunc indistinctè admittuntur in testes, ut voluit Joan. And. Anton. Abb. post alios antiquos in dict. cap. *insuper*, unde cum hodiè de lege regni 1. tit. de los testamentos, lib. 3. *Ordin.* etsi vitetur testamentum, vel non adeatur hæreditas ex eo, adhuc legata debentur, dicendum esset, quod indistinctè hodie legatarii admitterentur in testes; vide etiam Joan. Fab. in § *legatariis, Instit. de legat.* et per Alex. consil. 177. col. penult. vol. 2. et per Joan. de Imol. in l. *qui testamento*, in princ. D. de testam.

(2) *Los otros.* Non ergò ipse legatarius litigans, vide per Angel. in § *legatariis, Instit. de legat.*

(3) *Por heredero.* Adde §. *sed neque, Instit. de testam.* et tene menti istam legem, quatenus dicit de fratribus, et consanguineis intra quartum gradum, quia non memini, sic vidisse per LL. juris communis: vide tamen, quæ notat Salic. in l. *parentes, C. de testib.* ubi etiam vult, quod isto casu fiat computatio graduum secundum jus civile, de quo in l. 3. tit. 6. *Part. 4.*

(4) *Fasta el quarto grado.* Vide quæ notat Alex. cons. 47. in princ. vol. 2. et ista l. videtur probari, quod si unus ex testibus requisitis in testamentis esset inhabilis, vel non omni exceptione major, quod non suppleatur ejus defectus ex integritate aliorum, eo quod requiratur, quod omnes sint integri testes: vide Jason. in l. *si quis ex argentariis, §. cogentur*, col. 1. D. de edend. et Decium consil. 105. et quæ dixi suprâ eod. l. 1. in glossa, *ante siete testigos*, et quod notat Joan. de Imol. in l. *qui testamento*, in princ. D. de testam. ubi vult, quod si sunt duo testes non omni exceptione majores, habentur loco unius.

(5) *Escrito.* Ex hoc verbo videtur, quod etiamsi testamentum jure scriptura tabellionis, vel aliâ, consanguinei hæredis non possunt esse testes intra quartum gradum. Contra quod videtur, quod dixi suprâ in glossa 1. ad quod potest dici, quod aliud sit in legatariis, qui non repelluntur, imò admittuntur de jure; secus in istis, qui repelluntur jure: et ista lex etiam facit contra id, quod notat Salicet. in l. *parentes, C. de testib.* ubi voluit, quod si frater fuit rogatus testis in testamento fratris, hæc potest esse testis, quia testator habet auctoritatem conficiendi factum suum; allegat l. *qui testamento, §. per contrarium, D. qui testam. facere poss.* neque, ut hic vides, etiamsi sit rogatus, potest esse testis in testamento, sed procedit, quando hæres institutus esset frater testis; dictum verò Salicet. proceit, quando extraneus esset institutus.

LEX XII.—En que cosa puede ser escrito el testamento.

En pergamino de cuero, o de papel, o en tablas, quier sean con cera, o de otra manera, o en otra cosa, en que se pueda fazer escritura, e parecer, puede ser escrito el testamento (a). E aun dezimos, que de vn testamento puede ome fazer muchas cartas de vn tenor (b). E de estas cartas puede el testador leuar la una consigo, e las otras puede poner en algund logar seguro, assi como en Sacristania de alguna Iglesia, o en guarda de algund su-amigo (c). E estas cartas deuen ser fechas en vna manera, selladas de vnos sellos mismos, e de tantos la vna como la otra, de guisa que acuerden las vnas con las otras (d). Pero si alguna dellas fuere menguada, non empece (1) a las otras, que fuessen complidas.

(a) Hoy se escriben en papel sellado, acerca del cual puede verse nuestra nota 2.ª á la L. 14, tit. 5, P. 3, observándose las disposiciones contenidas en el R. D. de 16 de febrero de 1824, que son las siguientes: — *Art. 41.* Los testamentos y codicilos abiertos, en que haya mejora de tercio y quinto, se pondrán en papel del sello primero. Si estas ó los legados pasasen de 20,000 reales, en el del sello de ilustres: los demas en que no haya disposicion que llegue á esta cantidad, en el del sello tercero. Si hubiese fundacion de vínculo, patronato, mayorazgo ó fundacion civil ó eclesiástica, se extenderán en papel del sello de ilustres. Las Reales gracias para cualquiera clase de amortiza-

cion de bienes civil ó eclesiástica, y las escrituras ó contratos entre vivos que sobre ellos se otorguen, se escribirán en el del sello de ilustres. — *Art. 42.* Todos los testamentos ó codicilos cerrados, de cualquier género ó calidad que sean, se escribirán en papel sellado con el sello cuarto enteramente, sin que tengan pliego alguno que no lo esté, mediante que han de servir de protocolos; y los originales y sacas de copias testimoniadas que se han de dar á las partes, despues de abierto el testamento ó codicilo, se escribirán segun lo que queda dispuesto acerca de los testamentos abiertos. — *Art. 43.* Los testamentos cerrados podrán escribirse tambien en papel comun; pero con la precisa calidad de que los escribanos, despues de haberlos abierto, saquen copia del protocolo, escrita toda en pliegos del sello cuarto, y poniéndola en el registro certificada con el protocolo original: los traslados que dieren irán signados en papel del sello cuarto. — *Art. 44.* Las particiones, hijuelas, divisiones de bienes, tasaciones, adjudicaciones y almonedas, se extenderán en papel del sello que corresponda á su cuantía, empezando desde la de 100 ducados. — *Art. 45.* Los testamentos de los pobres que mueren en los hospitales se harian en papel de sello cuarto de pobres, si no contienen manda ó legado; pero si la contuviesen, se extenderán en el que corresponda segun la cuantía de que testen. Los legados y mandas *ad pias causas* se regularán conforme á lo prevenido en el art. 29: los traslados de los testamentos de pobres en papel del sello cuarto; y siendo pobre de solemnidad, en el del sello de esta clase. — El *Art. 29* que se cita en el precedente, dice así: «Las escrituras públicas de cartas de pago ó finiquito de cuentas que pasasen de 1,000 ducados, y de ahí arriba, se otorgarán en papel del sello segundo: las que bajasen de 1,000 ducados hasta 100 en el del sello tercero; y si bajasen de 100 en el del sello cuarto.» — Acerca del art. 41, debemos advertir que segun el art. 14 de la ley de 27 de setiembre de 1820, restablecida por R. D. de 30 de agosto de 1836, nadie puede, ni aun por via de mejora, ni por otro título ni pretexto, fundar vinculacion alguna.

(b) El mismo escribano ante quien se otorga el testamento, y no otro, puede dar á los verdaderos interesados cuantas copias le pidieren, sin que para ello necesite mandato de juez ni citacion de parte contraria, en atencion á que la multiplicacion de estas copias no puede causar perjuicio alguno, como puede suceder con la de otra clase de instrumentos; pero debe advertirse que ni el escribano sucesor en el oficio ni otro alguno puede dar copia de testamento sin mandamiento judicial á solicitud de interesado, con citacion de la parte contraria, aunque no se haya dado copia por el escribano ante quien se hizo el testamento. — Véase la L. 10, tit. 19, P. 3, y la L. 3, tit. 23, lib. 10 de la N. R.

(c) Los testamentos abiertos se custodian en la escribanía; pero los cerrados quedan en poder del testador ó de alguna persona de su confianza, debiendo observarse la L. 3, tit. 18, lib. 10 de la N. R., que previene que todo el que tenga en su poder un testamento debe presentarlo al juez en el término de un mes, bajo las penas allí establecidas; y aunque la ley no expresa desde cuándo haya de contarse el mes, no admite duda que debe ser contado desde el fallecimiento del testador ó desde que este llega á noticia de la persona que tenga en su poder el testamento.

(d) Los particulares no usan sello ni otra cosa mas que sus firmas. Véanse nuestras notas 3.ª y 6.ª á la L. 1, y 2.ª á la L. 2 de este título.

LEX XII.—Potest scribi testamentum in pergamento, papyro, vel tabula, etiam cerea, vel alia re, in qua scribi potest: et possunt ejusdem tenoris fieri plures chartæ testamenti, quarum una defectuosa, non nocet aliis perfectis. Hoc dicit.

(1) *Non empece.* Nota hoc verbum, et hoc ideo est, quia ratione abundantioris probationis in pluribus chartis scribitur, ut in l. *unam, vers. idque interdum*, D. eod. unde si in aliis chartis benè sit scrip-

tum, eis statur, et non nocet charta defectuosa: quia abundans cautela non solet nocere, l. *testamentum*, C. eod. Gloss. et Doctor. in l. fin. C. *secund. tabul.* cap. cum l. et A. de re judic.

LEY XIII.—Quien puede fazer testamento, e quien non (a).

Todos (1) aquellos a quien non es defendido por las leyes deste nuestro libro, pueden fazer testamento; e los otros que non le pueden fazer, son estos. El fijo que esta en poder (2) de su padre (b), magner el padre gelo otorgasse. Pero si fuesse Cauallero (c), o ome letrado, qualquier destos fijos, que aya de los bienes que son llamados peculio castrense, vel quasi castrense, puede fazer testamento dellos. Otrosi dezimos, que el moço (3) que es menor de catorze años, e la moça que es menor de doze años, magner non sean en poder de su padre, nin de su auuelo, non pueden fazer (4) testamento. E esto es, porque los que son desta edad, non han entendimiento cumplido. Otrosi, el que fuesse salido de memoria (5), non puede fazer testamento, mientras que fuere desmemoriado (6); nin el desgastador (7) de lo suyo, a quien ouiesse defendido el Juez (8) que non enagenasse sus bienes. Pero si ante (9) de tal defendimiento ouiesse fecho testamento, valdria. Otrosi dezimos, que el que es mudo (10), o sordo desde su nascencia (11) (d), non puede fazer testamento. Empero, el que lo fuesse por alguna ocasion, assi como por enfermedad, o de otra manera, este atal, si supiesse escreuir, puede fazer testamento, escriuiendolo por su mano misma (12). Mas si fuesse letrado (13) (e), e non supiesse escreuir, non podria fazer su testamento; fueras ende en vna manera, si le otorgasse el Rey (f), que lo escreuiesse otro alguno en su lugar. En esta manera misma podria fazer testamento el ome letrado, que fuesse mudo de su nascencia, magner non fuesse sordo: e esto acaesce pocas vezes (14). Empero, aquel que fuesse sordo desde su nascencia, o por alguna ocasion, si este atal pudiere hablar (15), bien puede fazer testamento.

(a) L. 6, tit. 5, y L. 11, tit. 6, lib. 3 del F. R.

(b) Como observa Gregorio Lopez en la glosa, está derogada esta disposicion por la L. 5 de Toro, que es la L. 4, tit. 18, libro 10 de la N. R., la cual dice: «El fijo ó fija que está en poder de su padre, seyendo de edad legitima para hacer testamento, pueda facer testamento, como si estuviere fuera de su poder.» — La edad legitima de que habla esta ley es la de la pubertad, expresa en esta de Partida.

(c) Es decir, militar.

(d) Para que el mudo ó sordo no tenga facultad de testar, es necesario que no sepan de modo alguno manifestar su voluntad, pues de otro modo no hay motivo para semejante prohibicion. Véase la glosa de Gregorio Lopez, y téngase presente que hoy aun los sordo-mudos de nacimiento aprenden á escribir con perfeccion, y aun tambien aprenden otras artes y algunas ciencias.

(e) Es decir, si supiese leer, como observa la glosa.

(f) El Real permiso de que se habla en este lugar, ni está en práctica ni es necesario de modo alguno, pues si el sordo ó mudo y aun sordo-mudo supiera leer y no escribir, cualquiera otro puede hacerlo por él, en los términos que el testador le haya encargado, por medio de signos, y despues leyendo este el testamento puede aprobarlo, tambien por signos, de modo que no quede género alguno de duda.

LEX XIII.—Testari potest quilibet non vetitus. Non tamen possunt testari filiusfamilias etiam de patris consensu, nisi de peculio castrensi, vel quasi. Item nec masculus minor xiv. annis, aut foemina minor xii. quia intellectum non habent. Item nec altus durante stultitia, aut prodigus cui est bonis interdictum; ante interdictionem verò testamentum valet. Item nec mutus, et surdus, simul à natiuitate; secus si à casu, quia tunc benè potest si ipse scribat illud, aliàs non, nisi de permissu Principis. Nec etiam solum mutus à natiuitate potest testari, quod rarò accidit; surdus verò tantum, benè potest testari. Hoc dicit.

(1) *Todos.* Adde l. *ab ea parte*, D. de probat. et l. *si quæramus*, D. qui le tam. *facere poss.*

(2) *Que esta en poder.* Hodiè testatur, ac si sui juris esset, ex l. 5. in *Ordin. Tauri*, quæ corrigi istam legem, et similes. De jure communi verò, vide in ista materia, quæ latè tradit Guilliell. Benedict. in repetit. cap. *Raynutius, de testam.* in verbo et *Matrem insuper Clearam*, et quæ habentur in cap. *licet, de sepultur.* lib. 6. non tamen poterit hodie filiusfamilias testari in adventitiis, quatenus esset in præjudicium ususfructus parentis, secundum Joan. de Imol. in cap. *quia de ingredientibus, de testam.* col. 6. cum princ. 7. sic et fructus honorum adventitiorum remanent patri, etsi filius ingrediatur religionem, secundum Joan. Fabr. et Salic. in authent. *ingressi, C. de sacros. eccles.* quidquid dixerit Abb. in cap. *in præsentia*, col. 19. *de probat.*

(3) *El moço.* Extende istam legem, etsi pupillus testetur ad pias causas, ut probatur in cap. *si pater, de testam.* lib. 6. et est communis opinio Doctorum, quam tenet Bart. in repet. l. 1. C. *de sacros. eccles.* et tenet etiam ibi Bald. in repet. quæst. 11. ubi etiam Salic. contra Richardum ejus avunculum, ubi etiam Alex. Tradit etiam latè Guilliell. Benedict. in repetit. cap. *Reynutius, de testam.* in verbo *adjectæ impuberi*: et ibi ad finem adducit illud, quod est notandum, quod testamentum præsumitur factum à pubere; unde contrarium asserenti incumbit probatio, allegat Innoc. et alios, qui eum sequuntur in cap. *in præsentia, de probat.* ubi ad hoc est testis notabilis.

(4) *Non puede fazer.* Si tamen impubes esset doli capax, posset cum eo Princeps dispensare, ut faciat testamentum, vide Alex. in l. fin. C. *de testam milit.* et in l. *si frater, C. qui testam. facere poss.* Bart. in l. *si quæramus, D. de testam.*

(5) *Salido de memoria.* Quid de fatuo? Joan. Fab. in §. *præterea, Instit. quib. non est permiss. facere testam.* tenet quod potest testari, et sequitur ibi Ang. facit textum in l. *si frater, C. qui testam. facere poss.* et ibi notat Paul. de Cast. et Alex. quod major 14. annis, licet habeat imbecillitatem sensus, potest testari; quia talis imbecillitas post 14. annum non consideratur à lege, et intellige de fatuo, qui iudicium rei recipit, ut dicit Joan. Faber ubi suprâ. Isidor. tamen in lib. 10. *ethymologiarum*, et refert S. Thom. 2. 2. quæst. 46. art. 1. fatuum vult dici eum, qui caret sensu iudicandi; stultum autem, qui habet sensum, sed hebetatum; furiosus vero non testatur, ut hic, etiamsi ad pias causas testetur, ut in cap. fin. *de success. ab intest.* et idem de ebrio, dum est ebrius, quia furioso comparatur, ut in cap. *à crapula*, cum ibi notatis, *de vita, et honest. cleric.* et vide Gloss. in cap. *unusquisque*, 22. quæst. 4. et idem erit in dormiente, ut in Clemen. *si furiosus, de homicid.* et tradit Barbat. in cap. 2. *de testam.* et in cap. fin. *de success. ab intest.* et idem dic in frenetico, argum. dict. Clemen. *si furiosus*, vide per Bald. in l. 2. col. 7. versic. 10 *quæro, C. de rescind. vendit.* et textus notabilis in cap. *cum dilectus, de success. ab intest.*

(6) *Mientras que fuere desmemoriado.* Sed quid in dubio, an præsumatur factum testamentum tempore furoris, vel dementiae, vel tempore dilucidi intervalli? Vide Gloss. in cap. *indicas germanum*, 3. quæst. 9. et in cap. fin. in verbo *compotem, de success. ab intest.* et per Bart. in l. 2. D. *de honor. poss. infant. furios.* ad fin. et per Bald. Alex. et Jason. in l. *furiosum, C. qui testam. facere poss.* et videntur Doctores se resolvere, quod si furor non fuit instantaneus, vel parvo tempore durans, imò duret per aliquod tempus, vel per menses, licet aliquando aliqua intervalla habuisset, quod tunc actus præsumatur factus tempore furoris, nisi pars adversa aliud probet: vide etiam de hoc Roderic. Suarez. allegat. 1. et Jas. in dict. l. *furiosum*, vers. *quid autem si non appareat quo tempore*, et Socin. consil. 42. volum. 1. Alex. consil. 14. 1. vol. et consil. 85. volum. 2. ubi notabiliter, et consil. 92. col. 4. vol. 3.



(7) *Desgastador*. Adde l. *is cui*, D. eod. et §. *item prodigus*, *Instit. quib. non est permiss. facer. testam.* Sed an testetur ad pias causas, vide per Bald. in l. 1. C. de sacrosant. eccles. et per Joann. de Imol. in cap. *quia ingredientibus*, col. 3. de *testam.* et tenent, quod non; teneret tamen testamentum factum ante interdictionem, ut ibi per eos, et habetur hic.

(8) *Defendido el juez*. Non ergo loquitur hic lex in interdictione facta à lege, quia testamentum talis non teneret etiam factum antea; quod non est interdictione facta à iudice, ut subditur hic.

(9) *Pero si ante*. Si fiat quis intestabilis, an tenebit testamentum antea factum? Vide per Joan. de Imol. in dict. l. *is cui*.

(10) *Que el que es mudo*. Ortum habet à l. *si mutus*, D. eod. et à l. *discretis*. C. *qui testam. facer. poss.* et à §. *item mutus*, *Inst. eod.* et à notatis per Azon, in summ. C. *qui testam. facer. poss. vers. item mutus*.

(11) *Desde su nascencia*. Hoc intellige, quando mutus caret intellectu, aliàs secus, ut tradit Alex. in l. *discretis*, C. *qui testam. facer. poss.* ubi vide, quid de milite muto, et quid si mutus testetur ad pias causas.

(12) *Escriuiendolo por su mauo misma*. Qui ergo in infirmitate constitutus perdidit loquelam, non poterit testari, hæredem signis instituendo; debet ergo tali casu nomen hæredis propria manu scribere, ut hic patet: et vide per Ang. in l. *discretis*, C. *qui testam. facer. poss.* Paul. de Castr. in l. *hac consultissima*, §. *at cum humana*, C. de *testam.*

(13) *Letrado*. Id est, legere sciens.

(14) *Pocas vezes*. Quia secundum naturam, qui mutus est, debet necessario esse surdus, ut in dict. l. *discretis*, Azo ubi supra: et nota, quod cum muto et surdo à nativitate, neque Princeps dispensat ut possit testari; quia nullo modo potest concipere conceptum mentis, cum non censetur habere mentem, vel intellectum quoad exercitium, secundum Paul. de Cast. qui ita declarat in l. *si mutus*, D. eod. quod intellige, ut prædixi in Gloss. proxima 2. quando mutus caret omnino intellectu, aliàs secus: et dicit Bald. in l. *humanitatis*, col. 11. C. de *impuber. et aliis*, quod contra mutum et surdum à nativitate non potest fundari processus, quia caret sensu: vide tamen Bald. in l. unic. col. 6. C. de *confess.*

(15) *Pudiere fablar*. In surdo à nativitate videtur hoc impossibile à natura, quia si est surdus à nativitate, est mutus, secundum Azon. ubi supra.

LEY XIV.—En que manera el que fuere ciego puede fazer testamento.

El ciego non puede fazer testamento, fueras ende desta manera (1): deue llamar siete testigos (2) (a), e vn Escriuano publico (b), e delante dellos deue dezir, como quiere fazer su testamento. Otrou deue nombrar, quales son aquellos que establese por sus herederos, e que es lo que manda; e el Escriuano deue escreuir todas estas cosas delante los testigos, o si eran ante escritas (3), deuen ser leydas delante dellos; e despues que fueren escritas, e leydas, deue dezir el ciego manifestamente, como aquel es su testamento. E de si, cada vno de los testigos deue escriuir su nome (4) en aquella carta, si supiere escriuir; e si non, deuelo fazer escriuir a otro (c). E tambien el Escriuano publico que escriuiere la carta, como los testigos, deuen sellar la carta con sus sellos (d): e si el Escriuano publico non se pudiere auer, deuen auer otro que lo escriua, e que sean con el ocho testigos (e) en lugar del Escriuano. E esta guarda deue ser fecha en el testamento del ciego, porque non pueda ser fecho ningun engaño.

(a) Como observa la glosa, bastan hoy cinco testigos conforme à la L. 3 de Toro, que es la L. 2, tit. 18, lib. 10 de la N. R.

(b) Como en la ley de la Novísima Recopilacion que hemos citado en la nota precedente nada se dice de escribano en cuanto al testamento del ciego, dúdase por algunos si es ó no indispen-

sable hoy la intervencion de aquel funcionario. Nosotros la juzgamos necesaria, estimando vigente en esta parte la ley de Partida, en atencion á que la recopilada no ha tenido otro objeto que el de reducir el número de testigos.

(c) Generalmente no firman todos los testigos, sino que se practica lo mismo que en todos los demas testamentos abiertos, que es nombrarse los testigos al fin del testamento que se firma por el escribano, con la diferencia de que en el testamento del ciego firma por este uno de los testigos.

(d) Los particulares no usan ya sello sino firma. Los escribanos ademas de su firma usan signo, acerca del cual puede verse la L. 3, tit. 8, lib. 1 del F. R.; a L. 54, tit. 18, P. 3, y las LL. 1 y 6, tit. 23, lib. 10 de la N. R.

(e) Si cuando debian concurrir siete testigos para el testamento del ciego, conforme á esta ley de Partida, se exigia que hubiese uno mas no habiendo escribano, y resultaban en este caso ocho testigos; hoy que segun la L. 2, tit. 18, lib. 10 de la N. R., bastan cinco testigos, deberán concurrir seis cuando no haya escribano, sirviendo el testigo aumentado para escribir el testamento, así como para el mismo objeto servia antiguamente.

LEY XIV.—In testamento cæci debent septem testes, et unus tabellio, vel ejus loco testis octavus ad subscribendum adhiberi, qui subscribant, et sigillent testamentum; et debet coram eis cæco dicente scribi, vel si jam est ordinatum legi, et cæcus dicit illud fore ejus testamentum. Hoc dicit.

(1) *Fueras ende desta manera*. Probatur hic, cæcum non posse testari in scriptis, ita quod testes, et tabellio, nesciant ejus dispositionem: posset enim cæcus, qui testaretur in scriptis, faciliter decipi, et subijci sibi una scriptura pro alia.

(2) *Siete testigos*. Hodie sufficiunt quinque, ut in l. 3. in *Ordinam. Tauri*.

(3) *Ante escritas*. Possunt enim ante scribi sine testibus etiam per plures dies, in l. *hac consultissima*, §. *at cum humana*, C. *qui testam. facere poss.* et ibi Paul. de Castr.

(4) *Escriuir su nome*. An etiam hodie, stante l. 5. Tauri, servanda sit ista solemnitas, et aliæ in ista lege descriptæ in testamento cæci? Videtur, quod sic, quia per legem Tauri nihil est immutatum circa hoc, nisi in numero testium; in aliis ergo servari debet ista lex, l. *sancimus*, C. de *testam.* ita tenet Michael de Cifuentes: et licet istud videbatur juridicum, credo tamen, quod in practica non possit obtineri, ut ex omissione istius solemnitatis, et sigillorum testium, testamentum cæci vitietur: tunc, quia ista sigilla testium desierunt esse in usu, et subscriptiones tantum exiguntur per legem Tauri in testamento in scriptis; et cum dicta lex Tauri veniat ad declarationem legis Ordinamenti, et voluit tollere illud dubium, quod causabatur ab illa lege, an per eam derogatum fuisset huic legi Partitarum specialiter disponenti circa testamentum cæci, et declaravit in testamento cæci debere intervenire quinque testes, videtur voluisse, quod in omnibus aliis servari sufficeret formam dictæ legis Ordinamenti, secundum quam ista subscriptio, et sigillatio non est necessaria; videtur ergo, quod dicta l. Tauri voluit corrigere istam legem disponentem circa formam testamenti cæci, et reducere ad formam dictæ legis Ordinamentorum, dum tamen interveniant quinque testes; potuit enim dicta lex huic derogare, cum sit de jure positivo; cum et per statutum, dicat Bartolus, posse fieri, in l. *si quæramus*, D. de *testam.* Et licet per dictam legem Ordinamenti non poterat rectè dici, istam legem quatenus ad testamentum cæci esse correctam, ubi notat Bald. in dict. l. *si quæramus*, D. de *testam.* ubi dicit, quod per statutum, quo disponitur, quod sufficiant quinque testes in testamentis, non videtur tolli, quod à jure communi est dispositum in testamento cæci; tamen stante dicta lege Tauri, quæ expressè disponit sufficere quinque testes in testamento cæci, videtur tenendum, quod istæ solemnitates hujus legis non sint hodie necessaria: imò, quod ex mente dictæ legis videtur, quod ubi non possit haberi tabellio, teneret testamentum cæci nuncupativè factum cum quinque testibus, coram quibus cæcus expressit suam voluntatem, licet nulla fiat inde scriptura: articulus tamen iste est dubius. Tu cogita; procederet tamen sine scrupulo, quod dico, si cæcus testaretur inter liberos: ex communi opinione Doctor. in dict.

l. *hac consultissima*, quod illa lex non procedat, quando cæcus testaretur inter liberos, posset etiam cæcus testari ad pias causas cum duobus testibus, juxta cap. *relatum*, et cap. *cum esses*, de *testam.* ut etiam voluit Alexand. in dicta l. *hac consultissima*, col. fin.

LEY XV.—Como los que son juzgados a muerte, o son desterrados para siempre, non pueden fazer testamentos (a).

Judgado (1) seyendo alguno a muerte, por yerro que ouiesse fecho, pues que tal sentencia fue dada contra el, non puede fazer testamento (2) (b). E esso mismo dezimos del que fuesse desterrado para siempre en alguna Isla, si le tomasse el Rey todo lo suyo (c); mas si non le tomasse todo lo suyo, o fuesse desterrado a tiempo, bien puede fazer testamento de los bienes que le fincaron. Otrou a aquel contra quien fuesse dada sentencia de muerte, e se alçare della, bien podria despues fazer testamento de lo suyo; e si ante que fuesse confirmada la sentencia, finasse, valdria el testamento que assi ouiesse fecho. Mas si este que fuesse condenado a muerte, es Cauallero, fizieron los Sabios antiguos de partimento, en razon del yerro por que era juzgado. Ca, si el auia fecho yerro en Caualleria, assi como estando (3) en hueste, vendiendo, o baratando las armas; o fuesse desmandado al Cabdillo, faziendo lo que le vedaua, o non cumpliendo sus mandamientos, assi como deuiesse; si por tal razon como esta fuesse dada contra el sentencia de muerte, non podria despues fazer testamento. Fueras ende, si en tal juyzio fuesse otorgado, que lo pudiesse fazer. Ca estonce, en los bienes que son llamados castrense peculium, puede fazer testamento, o manda; mas de los otros non. E si por aventura el Cauallero fuesse juzgado a muerte, porque quebrantasse su fe (4), o por algund yerro que cupiesse en traycion, estonce non podria fazer testamento en ninguna manera. Pero si el yerro que fiziesse el Cauallero, non fuesse de fe quebrantada, nin tanxesse en pleyto de Caualleria; mas fuesse atal, en que caen los otros omes communalmente a las vegasdas, assi como por razon de adulterio, o de furto, o de otro yerro qualquier semejançe destes; estonce bien podria fazer (5) testamento, despues que fuesse juzgado a muerte, guardando, e poniendo en el todas aquellas cosas, que los otros omes deuen guardar e poner en los testamentos. Ca la mayoria, e el preuillejo que el ouiere por razon de la Caualleria en fazer como quisiere, pierdelo por tal sentencia, que fuesse dada contra el (d).

(a) L. 6, tit. 3, lib. 3 del F. R.

(b) (c) Tanto los condenados á muerte como los desterrados pueden hoy hacer testamento, conforme á la L. 4 de Toro, que es la L. 3, tit. 18 lib. 10 de la N. R., y mucho mas hallándose abolida la confiscacion de bienes por el art. 10 de nuestra Constitucion política de 1845.

(d) Las disposiciones legales que hemos citado en la nota precedente, favorecen tambien á los militares, y así todos los condenados á muerte pueden hacer testamento.

LEY XV.—Non potest testari condemnatus ad mortem, vel in insulam deportatus ademptis bonis, nisi pendente appellatione facto testamento moriatur: aut sit miles, qui de militari crimine ad mortem sit damnatus, qui potest postea de castrensibus, si ibi in sententia concedatur testari, nisi pro fidei fractione, vel proditiõne damnatur: sed si pro aliis criminibus non militaribus damnatur, ut

de adulterio, furto, vel de aliis criminibus, quæ etiam non milites committunt, tunc potest ut paganus testari, sed non jure militari, quia privilegium illud perdidit per sententiam. Hoc dicit.

(1) *Judgado*. Ortum habet à notatis per Azonem, C. *qui testam. facer. poss.* in suam. versic. *item diximus*.

(2) *Non puede fazer testamento*. Hæc ll. et aliæ ll. juris communis, à quibus ista sumpta fuit, corriguntur hodie in regno per l. 4. *Tauri*: quinimo et dicunt Doctores, quod per statuta, et consuetudines locorum damnati ad mortem naturalem, vel civilem, faciunt testamenta, ut dixit Joan. de Imol. in cap. *quia ingredientibus*, column. 8. de *testam.* Alber. in l. *ejus qui*, §. 1. D. eod. unde et poterunt donare causa mortis, ut in l. *cum hic status*, §. *si miles uxori*, D. de *donat. inter virum. et uxorem*. Sed an sicut per dictam l. *Tauri*, isti sic damnati habilitantur ad testamenti factionem activam, videantur habilitati ad passivam, ut sic capere possint ex testamentis aliorum? Dic, quod non, ut et in commento illius legis dixit Michael de Cifuentes. Cui adde id, quod habetur per Gloss. et Doctor. in l. *is cui*, §. 1. in gloss. fin. D. de *testam.* In contrarium tamen videtur, quod cum per istam legem possit testari activè, per consequens videtur habilitatus, quod et sit testabilis passivè; item, quia cum non sit servus pœnæ ad testandum activè, sic nec passivè: et fortè ista lex ideo non sancivit, quia non reputavit servum pœnæ damnatum ad mortem, prout et voluit Salic. etiam de jure communi loquendo in authent. *sed hodie*, C. de *donat. inter virum. et uxorem*. post aliquas glosas, quæ idem voluerunt, quæ opinio videtur approbari in dict. l. *Tauri*. Tu cogita, et an possint testari de illis bonis, quæ de jure communi confiscabantur, sed per authenticam bona damnatorum reservantur certis personis, ut etiam habetur in l. 6. tit. 7. *Part. 7.* et in l. 8. tit. 10. et l. 3. tit. 51. ead. *Part.* vide per Roderic. Suarez in repetit. l. 9. tit. de *las mandas*, lib. 5. *Foro LL.* 10. limitatione. Et tu vide, quæ dixi in l. 5. tit. 51. *Part.*

(3) *Asi como estando*. Nota hic, quod crimen dicatur militare crimen, adde ll. 2. et 5. D. de *re militar.* et l. fin. tit. 21. *Part. 2.*

(4) *Quebrantasse su fe*. Id est, juramentum, quod præstitit, cum fuit assumptus ad militiam, ut habetur in l. *ex militari*, D. de *testam. milit.* Paul. verò de Cast. in l. *et militibus*, C. de *testam. milit.* exponit, ut quia fecit proditiõnem duci belli, vel transfugit ad hostes.

(5) *Podria fazer*. Communiter Gloss. et Doctores dicunt contrarium, ita intelligentes l. 4. D. de *veter. et milit. success.* dicunt enim, quod miles damnatus de crimine communi non potest facere testamentum, ita Azo in summ. C. de *testam. milit.* ad fin. Gloss. et Doctores in l. *et militibus*, C. eod. Ista verò lex Partitarum dicit, quod miles damnatus de communi crimine ad mortem naturalem vel civilem, poterit testari; non tamen gaudebit privilegio militari in testando, sed testabitur jure communi.

LEY XVI.—De los omes que son dados por refenes; e los juzgados por enfamados, por cantigas que fizieron; e los que fuessen sieruos; e de los otros que non fazen testamento (a).

Refenes dan a las vegasdas los omes por si a los enemigos, por salir de catiuo (1). E porque estos atales, que son dados en refenes, non son en su poder, por ende non pueden fazer testamento (b). Otrou dezimos, que aquel contra quien fuesse dado juyzio por razon de cantiga (2), o por razon de ditado, que ouiesse fecho contra otro, en quel dixesse atal mal, porque pudiesse ser enfamado, este atal non podria despues fazer testamento. Otro tal seria, si alguno fiziesse testamento, cuydando que era libre, si despues fuesse prouado que era sieruo (c), que non valdria su testamento. E esso mismo seria, que non valdria el testamento, que fiziesse el que cuydasse ser salido de poder de su padre, sil fuesse prouado despues, que non era assi (d). E aun dezimos, que los hereges, despues (5) que son condenados por sentencia de heregia, non pueden fazer testamento, nin aquellos que son juzgados por traydores.

(a) L. 6, tit. 3, lib. 3 del F. R.

(b) Hoy pueden testar los rehenes, cautivos y prisioneros,