

aunque *non son en su poder*, como dice esta ley. Conservan por derecho de gentes todos los derechos de ciudadanos, de los cuales no puede privarlos el estado de solo depósito ó secuestro en que se hallan. Véase además la L. 4 de Toro, que es la L. 3, título 48, lib. 10 de la N. R.

(c) Respecto á la esclavitud véase nuestra nota 2.<sup>a</sup> á la L. 3, tit. 14, P. 1.

(d) Esta disposición se halla derogada por la L. 5 de Toro, que es la L. 4, tit. 48, lib. 10 de la N. R. Véase nuestra nota 2.<sup>a</sup> á la L. 13 de este título.

LEX XVI.—Obsides qui dati sunt loco captivorum populi Romani, testari non possunt. Item damnatus ob crimen famosum intestabilis efficitur, ideo testamentum facere non potest, nec est capax testamenti. Item de statu suo dubitans, vel errans non potest testari, ut quia nescit se manumissum, vel emancipatum. Item hi quibus à lege interdicitur bona, ut hæretici, et rei perduellionis. Item nec servus. Hoc dicit.

(1) *Catiuo*. Idem si dentur pro pace componenda, vel tenenda, secundum Gloss. in l. *obsides*, D. eod. et intellige, ut ibi declarat Bald. et Angel. quando darentur obsides his, qui non sunt subditi, apud quos nullum est commercium vel hospitium, veluti Turcis.

(2) *De cantiga*. Adde l. *lex Cornelia*, §. fin. D. de injur. et l. *is cui*, §. 1. et l. *cum lege*, D. eod.

(3) *Despues*. Imò, et testamentum antea factum irritatur, si crimen hæresis, vel majestatis committant, l. *Manichæos*, C. de hæretic. declarat Paul. de Cast. in l. *is cui*, D. eod. et probatur in l. *ejus qui*, §. 1. D. eod. et expeditum est tam de jure canonico, quam civili, quòd hæretici cujuscumque sectæ, et credentes, et fautores, et receptatores sunt privati factione testamenti, ut in authent. *credentes*, C. de hæretic. cap. *excommunicamus*, §. *credentes*, eod. tit. et eorum bona à die commissi criminis sunt confiscata, ut in cap. *cum secundum leges*, de hæretic. lib. 6 et tradit Alber. in l. *cognovimus*, C. de hæretic. An autem infamis ex alio crimine possit testari? Paul. de Cast. in dict. l. *is cui*, §. 1. dicit, quòd sic, et rectè, ut dicit textus in dict. l. *ejus qui*, §. 1. et in l. 1. C. de secund. nupt. adde etiam, quòd damnatus propter crimen famosum non potest testari, ut in dict. l. *is cui*, §. 1. et l. *lex Cornelia*, §. fin. D. de injur. Sed quid si committat delictum sodomiticum, an possit testari? Phil. Decius in l. 1. C. de secund. nupt. num. 7. dicit, quòd non, ex eo, quia dato quòd non sit condemnatus ipso facto, videtur infamis, l. *palam*, §. *que in adulterio*, D. de ritu nupt. privatus enim intelligitur bonis, unde non potest testari; et ita dicit fuisse consultum per quemdam Anastasium Doctorem, ut habetur insertum in libro consiliorum Barba in fin. et quòd bona sodomitæ confiscantur, habetur jure hujus regni in pragmática Regum Catholicorum.

LEY XVII.—Como, los que entraron en Religion, non pueden fazer testamento (a).

Religiosa vida escogiendo algun ome, o alguna muger, de fazer, assi como entrando (1) en algun Monesterio, o faziendose ermitaño (2), o emparedado (3), o tomando otra Orden (4), este atal non puede fazer testamento (b); mas todos los bienes que ouiesse, deuen ser de aquel Monesterio, o de aquel lugar, do entrasse (3), si non ouiesse fijo, o otros que descendiesen (6) por la liña derecha, que hereden lo suyo. Mas si este atal ouiesse fijos, o otros herederos que descendiesen del, puede partir (7) entre ellos lo que ouiere, de manera, que de a cada vno dellos su legitima parte, e non mas. E si por aventura, mas les quisiere dar de su parte legitima, estonce tanta parte deue ser dada al Monesterio, quanta cayere al vno dellos (8). E a esta parte legitima dizen en latin, parte debita jure naturæ. Empero, si despues que entrasse en la Religion, se muriesse, ante que partiesse lo suyo a sus herederos,

assi como sobredicho es, sus fijos (9) deuen auer su legitima parte, e el Monesterio todo lo otro. E la legitima parte que deuen auer (10) los fijos, es esta: que si fueren quatro, o dende ayuso, deuen auer de las tres partes la vno, de todos los bienes de aquel a quien heredan. E si fueren cinco, o mas, deuen auer la meytad; e por eso llamada esta parte legitima; porque la otorga la ley a los fijos; (c) e deuenla auer libre, e quita; sin embargo, e sin agrauamiento (11), e sin ninguna condicion. E los Obispos, e los otros Clerigos, como, e de que cosas pueden fazer testamento, muestrasse en la primera Partida deste libro, en el titulo que habla del Pegujar de los Clerigos.

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

(b) Por decreto de las Cortes de 26 de junio de 1822, sancionado como ley en 29 del mismo mes y año, restablecido por otro de las Cortes de 25 de enero de 1837, sancionado en 27 del mismo mes y año, se habilitó para adquirir bienes á los regulares secularizados, tanto por título de legitima, como por cualquier otro de sucesion, bien sea *ex testamento*, ó bien *ab intestato*, entendiéndose esta habilitacion desde la fecha de la secularizacion, etc.—La ley de 29 de junio de 1837, contiene la disposicion siguiente: «Art. 38. Gozarán de la testamentacion, de la capacidad para adquirir entre vivos, ó *ex testamento*, ó *ab intestato*, y de los demas derechos civiles que corresponden á los eclesiásticos seculares, los religiosos secularizados y exclaustros de ambos sexos, desde que salieron de los conventos, y las monjas que continúan, en los que queden abiertos, desde el 8 de marzo de 1836.»

(c) Hoy son legitima de los hijos, sea cual fuere el número de estos, las cuatro quintas partes de todos los bienes de los padres, pudiendo estos disponer libremente de la quinta parte restante, de la cual sin embargo se deducen forzosamente los gastos de funeral, conforme á la L. 30 de Toro, que es la L. 9, tit. 20, lib. 10 de la N. R.; y con el objeto de que puedan premiar los méritos particulares de algun hijo, pueden dejarle aquella quinta parte, ó la tercera de todos los bienes, ó una y otra, cuyo beneficio se dice *mejora* de quinto, ó de tercio, ó de tercio y quinto. Véanse las LL. del título 6, lib. 10 de la N. R.

LEX XVII.—Ingressus religionem non habet testamenti factionem, quia succedit ei religio; nisi habeat hæredes descendentes, inter quos potest bona dividere, ut quilibet habet ad minus legitimum, quæ est, si sunt quatuor vel pauciores, pro omnibus tertia pars bonorum, si plures, dimidia absque ullo gravamine, vel conditione: et si plus eis donet, habet locus ille, vel religio tantam pro legitima, sicut unus eorum esset habiturus: sed si nihil disposuit morte præventus, habebunt filii legitimum, locus autem, seu religio residuum. Hoc dicit.

(1) *Entrando*. Intellige profitendo tacitè, vel expressè, nam infra annum probationis (de quo 17. quæst. 1. in summa. et in cap. 1. et cap. *beneficium*, de regular. lib. 6) testari potest. Quid tamen si intestatus decedat infra annum probationis, an applicentur bona monasterio, vel consanguineis succedentibus ab intestato? Variæ fuerunt opiniones, de quibus per Joan. de Imol. in cap. *quia ingreditibus*, col. 5. de testam. et ante eum per Cynum in auth. *ingressi*, C. de sacrosanct. eccles. mihi verior videtur opinio, quòd succedant venientes ab intestato, in qua se inclinat Joan. de Imol. ubi supra, et tenet Abb. in cap. *in præsentia*, de probat. Jason in authent. *si qua mulier*, ad fin. C. de sacrosanct. eccles. ubi alios refert; licet Decius in dict. cap. *in præsentia*, de probat. num. 73. dicit magis communem opinionem esse, quòd succedat monasterium, et in eam ipse videtur inclinare.

(2) *Hermitaño*. Si intelligas de eremitis facientibus professionem, ut sunt eremitæ monachi S. Augustini, de quibus in cap. vers. 1. *sanè*, de religio. domib. lib. 6. planè hoc procedit; si verò sit cre-

mita non professus, et qui potest habere proprium, et iste talis potest condere testamentum, ut Alberic. dicit in authent. *ingressi*, col. penult. ad fin. C. de sacrosanct. eccles. Gloss. in cap. *qui verè*, 16. quæst. 1. Abb. in cap. *cum monasterium*, de elect.

(3) *Emparedado*. Intellige, ut prædixi, in aliis, si profitentur sub aliqua ex religionibus approbatis; et de istis fit mentio in l. 29. in *Quaternio gabellar*.

(4) *Otra orden*. Quid si non ingreditur monasterium, sed in manu Episcopi proficitur regulam monasticam in genere? Vide Bald. in authent. *nisi rogati*, C. ad Trebell. Innoc. et Abb. in cap. *porrectum*, de regular. et intellige istam legem, quando ingreditur monasterium, seu ordinem, qui habet proprium in communi, et non in particulari, secundum Alberic. in dict. authent. *ingressi*, ad fin.

(5) *Do entrasse*. Vide plenè in authent. *ingressi*, et in authent. *si qua mulier*, C. de sacrosanct. eccles. ubi per Gloss. et Doctores, et latè per Abb. in cap. *in præsentia*, de probat. col. 21. cum sequenti, usque ad fin. Et quid si post ingressum inde recedat, vide per Abb. et Doctores in cap. *quot te*, de cleri. conjugat. et Socin. consil. 52. vol. 4. *viso instrumento syndicalis*, etc. et vol. 2. consil. 222. Bald. in l. *si ut proponis*, C. de nupt.

(6) *Descendiessen*. Innui videtur hic, quòd posito, quòd haberet ascendentes legitimos, et naturales, propter eos non excluderetur monasterium, imò monasterium excluderet eos; quæ fuit opinio Azonis, de qua per Gloss. super verbo *liberos*, in dict. authent. *si qua mulier*, ex eo, quòd monasterium reputatur pro filio, §. *sed et hoc præsentia*, in authent. *de sanctis*. Episcop. collat. 9. et eandem opinionem tenet Gloss. in cap. *si qua mulier*, 19. quæst. 3. et Spec. in tit. *de statu monachor*. vers. 55. Joan. Fab. in dict. authent. *si qua mulier*, et in §. 2. vers. *mortuo*, Inst. de acquisit. per arrogationem, per textum ibi: contrarium tenuit Placentinus glossator, ut refert Gloss. in dict. authent. *si qua mulier*, in 1. opinione glossæ ibi posita, quam ibi tenet Alber. Jacob. Butric. Paul. de Cast. et Salic. et ibi dicit Paul. de Cast. quòd ista opinio, quòd parentes, seu alii ascendentes debeant habere legitimum, tenetur communiter per Doctores; et ista etiam opinio communiter tenetur per Canonistas in cap. *in præsentia*, ubi Abb. col. 18. de probat. vers. *sed dubium*. ubi etiam dicit, ita communiter teneri per Doctores Canonistas. Item etiam tenet Jason. in dict. authent. *si qua mulier*, et concordando opiniones vult, ut opinio Azonis procedat, ut illam dispositionem (quam permittit illa authentica) non possit facere filius ingressus, quando non haberet liberos, licet haberet parentes; respectu vero legitime, ut debita sit parentibus, procedat prima opinio Placentini posita in glossa, ut et parentibus legitima debeatur. Et ista opinio, quòd et parentibus debeatur legitima, et non excludantur in hoc à monasterio, videtur verior, et æquior: et ad illud quòd dicitur, monasterium haberi loco filii, respondeo, quòd non procedit ubique, sed tantum in casibus expressis in jure, ut latè ibi Doctores adducunt, et in cap. *in præsentia*, ubi Felin. col. 21. et procedit hæc opinio hodie, maxime stante l. 6. in ll. *de Toro*; neque obstat ista lex, quia non debet sumi argumentum à contrario sensu, quia contra id, quòd expressum est in jure, non debet sumi tale argumentum, cum istud sit decimum per l. *nam et si parentibus*, D. de inoffic. testam. l. 4. tit. 15. infra ead. Part. et pro dicta l. 6. de Toro, facit l. *si filius*, C. de inoffic. donat. et idem, quod in ista lege Partiarum dicitur, habetur in authent. *si qua mulier*, et nihilominus magis communiter tenetur prædicta opinio per Doctores, imò et Spec. idem voluit ubi supra, non enim firmat primam opinionem, imò videtur residere in opinione, quam ultimo recitat ibi: *tertii dicunt*, etc. quæ fuit opinio concordans et distinguens, quam posuit et tenet Jason. ubi supra. Et si quis dicat, quòd Specul. inferius in vers. *ad præmissorum*, ubi se remittit, videtur tenere primam opinionem, sufficit, quòd in contrarium se habet communis opinio, tam Legistarum, quam Canonistarum, et ut dixi, pro ista parte multum urget dicta l. 6. de Toro; neque obstat dictus §. vers. *mortuo*, Instil. de acquisit. per arrogat. qui debet limitari, nisi respectu legitime debite patri naturali, in illa enim non fuit præjudicatum patri naturali per arrogationem, prout tetigi in l. fin. tit. 16. Part. 4.

(7) *Puede partir*. Sumpta est ista lex ex authent. *si qua mulier*, C. de sacrosanct. eccles. ubi plene per Gloss. et Doctor. et 19. quæst. 3. cap. *si qua*, ubi bona glossa: vide plene per Abb. in dict. cap. *in præsentia*, per 10. fin. colum. *de probat.* et revocare, et mutare potest testamentum ante professionem factum, inter liberos,

vel monasterium aliter disponendo, non verò favore extranei, ut tradit Bald. in dict. authent. *si qua mulier*, dummodo non sit professus ordinem Minorum, ubi et Paul. de Cast. et Salic. et Decius in dict. cap. *in præsentia*, de probat. num. 68. licet Abb. ibi voluerit, quòd post professionem nullo modo possit.

(8) *Vno dellos*. Si partes fuerunt æquales inter filios planè procedit: si vero fuerunt inæquales, tunc Gloss. in dict. authent. *si qua mulier*, super verbo *connumerata*, intelligit, quòd tantum detur monasterio, quantum fuit datum illi filio, cui plus fuit datum: cum qua glossa transiit ibi Bart. intelligens hoc, quando pater disponit dividendo inter liberos; facta jam professione, ex privilegio illius textus; non ergo posset pater, qui religionem fuit ingressus, facta jam professione per eum meliorare in tertio bonorum unum ex filiis, juxta legem Fori, cum hoc esset lædere monasterium, cui non potest aliud tertium meliorie assignari, quia gravarentur alii filii in legitima. Intellige etiam, et limita istam legem, ita quòd monasterio non assignetur ultra quintum bonorum patris, cum omnia alia bona ex lege Fori sint legitima filiorum, in qua non possunt gravari.

(9) *Sus fijos*. Sed an teneantur expectare mortem naturalem patris, vel possint statim filii petere suam legitimum? Glossa penult. in dict. authent. *si qua mulier*, dubitavit: super hoc Legistæ communiter tenent, quòd expectetur mors patris, quando fuit ingressus ordinem, quæ potest habere proprium in communi, ut tradit Salic. et Jason. post alios in dict. authent. *si qua mulier*. Doctores verò canonistæ communiter tenent contrarium, per textum in cap. *cum scimus*, de regular. qui tamen hoc non probat: et mihi plus placet Legistarum opinio, cui favet textus in dict. authent. *si qua mulier*, et etiam ista lex, prout dicunt Alber. et Jacob. Butric. in dict. authent. *si qua mulier*, et Decius in cap. *in præsentia*, de probat. num. 67.

(10) *Que deuen auer*. Concordat cum authent. *de trent. et semis*. §. 1. collat. 5. in authent. *novissima*, C. de inoffic. testam. de lege tamen Fori, quæ servatur in isto regno, omnia bona parentis sunt legitima filiorum, præter quintam partem, ut habetur in l. 9. tit. *de las mandas*, lib. 3. For. LL. et quod teneat ista taxatio legitime, etiam respectu ecclesiarum, et clericorum, vide per Felin. in cap. *ecclesia Sanctæ Mariæ*, col. 57. et 58. de constit. ubi notabiliter: quoniam si pater reliquit filiis titulo institutionis legitimum eis debitam, et in reliquo instituit hæredem extraneum, et tempore mortis patris bona valebant tantum quinquaginta, et sic quadraginta debebantur filiis ex legitima, postea bona aucta fuerunt, ita quòd valebant centum; an in isto augmento filii aliquid habeant, et sic eis prosit, ita quòd possint petere octoginta jure legitime, vel an tale augmentum prosit hæredi extraneo? De hoc est textus notabilis in l. *si patronum*, §. fin. D. de bon. libert. quòd tale augmentum, etiamsi habeat originem à causa anteriori, et quæ retro fingitur ad tempus vite patris, non sit filiorum, sed hæredis in totum; per quam legem ita tenet Paul. de Cast. in l. *in ratione* in princip. vers. *ultimò quæro*, D. ad leg. Falcid. et in l. *in quantitate*, in princ. D. eod. ubi etiam ponit rationem, cur aliud sit in legatis, in casu in quo augmentum facultatum testatoris prodest legatariis; et dicit hoc ideo esse, quia in legitima ejus valor referri debet ad tempus mortis, l. *cum quæritur*, C. de inoffic. testam. ubi vide Jason. hoc limitantem. Sed qui si pater non reliquit integram legitimum filiis, et ideo agant ad supplementum, an istud debeat suppleri, tam ab hærede, quam à legatariis, quibus defunctus legata reliquit? Vide per Bart. et Paul. de Cast. in l. *in quartum*, D. ad leg. Falcid. ubi Bart. vult, quòd ab omnibus pro rata debet suppleri: et limitat Paul. de Cast. quando legata essent in speciebus, secus si in quantitate: vide ibi per cum.

(11) *Sin agrauamiento*. Adde l. 11. tit. 4. infra ead. Part. et quæ ibi dicam.

LEY XVIII.—Como se puede desatar el testamento, por mudarse el estado de aquel que lo fizo (a).

Mudar se puede el estado del ome en tres maneras, que por cada vna dellas se desataria el testamento, que ante ouiesse fecho. La primera es, quando aquel que haze el testamento, es dañado para siempre a sofrir alguna pena (1) (b). Ca este atal non osa despues beuir en otro lugar, si non en aquel, o ha de ser penado; e es como sieruo (2), e non ha despues sus fijos en su



poder, como auia antes. E esso mismo seria, quando alguno que fuesse franqueado, lo tornassen a seruidumbre (c), porque fuera desconociente a su señor quel aforro, o perdiessse la libertad por otra razon: e a este mudamiento dizen an letin, maxima capitis diminutio, que quier tanto dezir, como el mayor mudamiento de estado, que a ome puede acaescer; porque por ella pierde la libertad, e la Cibdad, e su familia. La segunda manera es, quando alguno es desterrado para siempre (3) en alguna Isla, por juyzio, que nunca a de salir della, quier le sean tomados todos sus bienes, o non (d). E a esta dizen en latin, media capitis diminutio, que quier tanto dezir en romance, como mediano mudamiento del estado del ome; e ca por este pierde la Cibdad, e la familia. La tercera es, como si aquel que non es en poder de otro, se dexa porfijar, e cae porende en poder de aquel quel porfijo; ca muda su estado (e). E a este mudamiento dizen en latin, minima capitis diminutio (4), que quier tanto dezir en romance, como el menor mudamiento que ome puede auer en su estado; ca por ella muda la familia tan solamente, e non mas. E por qualquier destos mudamientos que a ome auenga, despues que ouiesse fecho su testamento, dezimos que se desata porende (f).

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

(b) Hoy pueden hacer testamento, conforme á la L. 4 de Toro, que es la L. 3, tit. 18, lib. 40 de la N. R. Véase la glosa de Gregorio Lopez.

(c) En cuanto á la esclavitud puede verse nuestra nota 2.<sup>a</sup> á la L. 3, tit. 14, P. 1.

(d) La L. 4 de Toro que hemos citado en la nota 2.<sup>a</sup>, manda «que el condenado por delito á muerte civil ó natural, pueda facer testamento y codicilo, ó otra qualquier última voluntad, ó dar poder á otro que lo faga por él, como si no fuese condenado». Con mayor razon pueden tambien hacer testamento los deportados de que en este lugar habla la ley de Partida.

(e) Tampoco existe ya este impedimento para testar, atendida la L. 5 de Toro, que es la L. 4, tit. 18, lib. 40 de la N. R. Véase nuestra nota 2.<sup>a</sup> á la L. 13 de este título.

(f) En vista de lo que dejamos expuesto en las notas que anteceden, tambien se halla derogada esta regla.

LEX XVIII.—Infirmatur testamentum per maximam capitis diminutionem, per quam libertas, et civitas, et familia perduunt, aut per mediam, qua civitas, et familia, ut deportatione; sive per minimam, qua sola familia perditur, ut per arrogationem, per quam testamentum ante factum infirmatur. Hoc dicit.

(1) Pena. Ut si est damnatus in metallum, ut in §. 1. *Inst. de capit. diminut.*

(2) Como sieruo. Hodie tamen per l. *Tauri* 4. non rumpetur, neque irritabitur testamentum damnati ad hanc mortem civilem, quia cum dicta lex permittat tali testari, permittit etiam a fortiori, ut testamentum ejus ante factum non irritetur, sed valeat ipso perseverante in eadem voluntate, l. *si quis filio exheredato*, §. *irritum*, vers. *qua ratione*, D. *de injust. rupt.*

(3) Para siempre. Hodie dic de isto deperato, ut dixi supra eod. in gloss. proxim. de damnato in opus publicum.

(4) Minima capitis diminutio. Sed cum ista etiam contingat per emancipationem, ut in §. 3. *Instit. de capit. diminut.* et per istam testamentum filiofamilias de jure communi, qui poterat testari de castrensibus, ut supra eod. l. 15. irritetur, ut in §. *alio*, et in §. *non tamen*, *Instit. quib. mod. testam. infirmen.* an hodie stante l. 5. *Tauri*, qua permittitur cuicumque filiofamilias testari, irritabitur per emancipationem testamentum ab eo factum? Videtur, quod sic, ut in §. penult. et ibi Joan. Fab. *Instit. de testam. milit.* qui vult, quod requi-

ratur aliqua expressa renovatio testamenti, ut teneat; Gloss. tamen ibi vult, quod sufficiat tacita, ex quo persistit in eadem voluntate, et hoc puto verius. Et nota bene ad dictam l. *Tauri*, et probatur hoc expressé in l. *si quis filio exheredato*, §. *fin.* D. *de injust. rupt.* cum enim mutetur status in melius, non rumpitur testamentum.

LEY XIX.—Como se puede cobrar el testamento, que fue quebrantado por alguno de los tres mandamientos sobredichos.

Cobrando alguno su estado cumplidamente, que auia mudado en alguna de las maneras que diximos en la ley ante desta, si quier que vala el testamento que ante ouiesse fecho, e que se non embargue por razon del mudamiento, puedelo confirmar (1) por su carta, o por su palabra delante testigos (2), diciendo, que quiere que vala el testamento, que auia fecho ante que fuesse mudado su estado: e si lo assi dixere, deue valer de alli adelante, en la manera que lo auia fecho (a).

(a) Véase la ley precedente y sus notas, de las cuales aparece que esta L. 19 no tiene ya aplicacion alguna.

LEX XIX.—Recuperato statu per capitis diminutionem perditum, conuadatur testamentum ejus prius factum, si expressé coram testibus dicat velle validari. Hoc dicit.

(1) *Puedelo confirmar.* Adde l. *qui ex liberis*, §. *testamento*, D. *de bonorum poss. secund. tabul.* et dicit Joan. Fab. et etiam Aug. in §. *non tamen*, *Instit. quib. mod. testam. infirm.* quod istud testamentum reconvalescit de jure prætorio; et sic etiam hodie erit unus de casibus, in quibus erit necessaria bonorum possessio secundum tabulas, et voluit Azo C. eod. in summ. quia tale testamentum reconvalescit prætorio jure. Ego verò attento isto jure Partitarum, quod non curavit de istis bonorum possessionibus, credo, quod non erit necessaria talis bonorum possessio, et hæres poterit adire ex tali testamento sic confirmato, et quod procedit, sive testamentum fuerit in scriptis, sive nuncupativum, cum lex ista generaliter loquatur, et militet eadem ratio; neque erit locus disputationi, an tabulæ testamenti extent, vel non, de quo per Joan. Fab. in dict. §. *non tamen*.

(2) *Testigos.* De jure communi requirebantur quinque, ut notat Gloss. et ibi Bart. in l. *qui ex liberis*, *testamento*, D. *de bon. poss. secund. tabul.* Bald. in l. *fin.* col. 6. C. *unde legitim.* Paul. de Castr. in l. *hæredes palam*, §. *si quid post.* D. *de testam.* Ang. in dict. §. *non tamen*. Hodie de jure regni servandum esset, quod habetur in præallegata l. 1. tit. *de los testamentos*. lib. 5. *Ordinam.* et in l. 3. *Tauri*.

LEY XX.—Como se desata el testamento, por fijo que naciesse despues, o por otro, a quien el fazedor profijasse.

Posthumus (1) es llamado en latin, propriamente, el moço que nasce despues de muerte de su padre. E dessa misma manera (2) puede ser llamado el fijo, que nascio despues que el padre ha fecho el testamento postrimero. E estos fijos atales quebrantan (3) los testamentos de sus padres, en que non ouiessem seydo establecidos por herederos (a). Otrosi dezimos, que si alguno ouiesse fecho testamento, e despues porfijasse a otro, de manera que el porfijado se tornasse en poder (4) del, que por tal porfijamiento (5) se desataria el testamento, que ante ouiesse fecho aquel quel porfijo (b).

(a) Y entran á participar de la legítima con los demas hermanos, si los hubiere, sin necesidad de la querella de testamento inoficioso; mas el quebrantamiento del testamento que dice esta ley parece que debe entenderse solo en cuanto á la herencia, segun el espíritu de la L. 1, tit. 18, lib. 40 de la N. R.

(b) El arrogado es heredero forzoso del arrogante, no solo *ab intestato* sino tambien por testamento, cuando el arrogante no tuviere descendientes ó ascendientes legítimos, pues estos no

pueden ser perjudicados en su porcion legítima; y por tanto solo á falta de estos se romperá el testamento por la arrogacion. Véase la L. 8, tit. 10, P. 4; L. 8, tit. 6, lib. 3, y L. 1, tit. 22, lib. 4 del F. R.; y LL. 1 y 7. tit. 20, lib. 40 de la N. R. Lo mismo decimos del adoptado por su abuelo ó bisabuelo paterno ó materno, conforme á la L. 10, tit. 16, P. 4; pero el adoptado por un extraño, aunque es heredero forzoso *ab intestato* cuando el adoptante muere sin descendientes ni ascendientes legítimos ó naturales, no lo es por testamento, y así el que hubiere hecho el adoptante no puede ser roto por esta adopcion. LL. 8 y 9, tit. 16, P. 4; L. 5, tit. 6, lib. 3 y L. 1, tit. 22, lib. 4 del F. R. y LL. 1 y 7. tit. 20, lib. 40 de la N. R.

LEX XX.—Infirmatur testamentum posthumi agnatione, si in eo non fuit institus, quia dicitur præteritus post testamentum, vel mortem patris natus. Item etiam infirmatur per arrogationem, vel adoptionem postea factam. Hoc dicit.

(1) *Posthumus.* Sumptum est hoc principium à dictis Azonis C. *de posthum. hæredib.* *Instit.* in summa.

(2) *E dessa misma manera.* Improprie tamen, ut in l. 3. in princip. D. *de injust. rupt. testam.*

(3) *Quebrantan.* Adde l. *posthumo nato*, C. *de bon. poss. contra tabul.* et l. 3. D. *de injust. rupt.* et §. *posthumi*, et §. *posthumorum*, *Instit. de exhered. liberor.* et non rumpitur testamentum usquequo nascatur posthumus, licet sit in utero, quia non est antea suus hæres, cum neque homo, ut in l. *fin.* D. *de assignad. libert.* l. *fin.* D. *de collat. bonor.* bene tamen aperit edictum alii jam nato, ut in l. *ilud.* §. *fin.* C. *de hon. poss. contra tabul.* et nota, quod licet posthumus approbet testamentum patris; tamen adhuc testamentum non valet, quia non adest voluntas testantis, nascente posthumo, de quo ipse non cogitavit, secundum Bald. qui dicit hoc novum et mirabile in l. *si cum vel in utero*, C. *de testam. milit.* Et an debeantur legata ad pias causas rupto testamento præteritione posthumi? Vide Bart. in l. 1. col. 12. vers. *2 quæro*, C. *de sacrosanct. eccles.* ubi tenet, quod sic, quando pater ignoravit posthumum; quod Bald. in l. 1. col. penult. C. *de inoffic. donat.* limitat quantum attinet ad legitimam.

(4) *En poder.* Iuxta id, quod habetur in l. penult. tit. 16. *Partit. 4.* et in §. *sed hodie*, *Instit. de adoption.*

(5) *Porfijamiento.* Quid per ingressum monasterii, an rumpatur testamentum prius factum? Variæ fuerunt opiniones inter Legistas, et Canonistas, ut per Bart. Bal. et alios in authent. *si qua mulier*, C. *de sacrosanct. eccles.* Abb. et alios in cap. *præsentia*, *de probat.* ubi et Decius num. 61. inclinare videtur in opinionem Abb. et Anton. quæ mihi satis placet, quam limitarem, nisi tantum tempus transierit à die conditi testamenti usque ad ingressum religionis, quod esset præsumptio oblivionis facti testamenti; nam tunc tenerem opinionem Bartoli.

LEY XXI.—Como se quebranta el primero testamento, por otro que fuesse fecho despues.

El primero testamento se puede desatar por otro (1), que fuesse fecho despues cumplidamente (2); fuera ende, quando alguno ouiesse fecho su heredero a otro en el primero testamento, si despues, oyendo nuevas, que aquel que auia establecido por heredero era finado, e non lo fuesse; e el, creyendo que era assi, fiziesse despues otro testamento, en que dixese: Pues que yo non puedo auer a fulan mio heredero, que es muerto, segun que me es dicho, fago a otro fulan mio heredero: si despues fuesse fallado que el primero heredero era biuo, tal testamento como este postrimero non deroga el primero (3). E el heredero que era fecho en el primero testamento, deue auer la heredad, segun que fue escrito en el. E el otro que fue escrito en el segundo, non deue auer nada, pues que non era verdadera la razon, por que el testador se mouio (4) a fazerlo he-

redero. Empero, las mandas que fizo en el (5) primero, e en el segundo (6) testamento, por Dios, o a sus parientes, o a sus amigos, deuen valer.

LEY XXI.—Per secundum testamentum infirmatur primum; sed si testator, falso rumore prolato de morte hæredis, dicat, quia talis non potuit meus hæres esse, quia mortuus, instituo talem; tunc prior est hæres, si vivit, non autem secundus; sed legata utriusque testamenti amore Dei facta, vel consanguineis, vel amicis, debentur. Hoc dicit.

(1) *Por otro.* Adde l. *cum in secundo*, D. *de injust. et rupt.* §. *posteriore*, *Instit. quib. mod. testam. infirm.* cum §. *sequenti*, et l. *si jure*, D. *de legat. 3.* et procedit hoc, etiam si ex secundo testamento non adeatur hæreditas, quia sufficit, quod fuerit possibile posse ex eo adiri, ut in dict. l. *cum in secundo*, et in dict. §. *posteriore*, et l. *pater filio*, D. *de hered. instit.* Paul. de Castr. in l. *sancimus*, C. *de testam.* et tenet Bald. Ang. Joan. de Imol. in l. *sed et si in conditione*, §. *fin.* D. *de hered. instit.* Alex. consil. 37. vol. 1. col. 2. vers. *si et licet Bart.* et facit hoc ad quæstionem, ut si quis in testamento fecit majoriam de tertio et quinto honorum, vel de omnibus bonis, in casu quo posset sine privilegio Principis, quod si postea in secundo testamento aliter testetur, et non periciat istud secundum testamentum, quod forte non videtur ex hoc revocata majoria facta in primo testamento: si tamen prima majoria facta esset ex facultate regia, videtur, quod incipiens aliter testari, etsi non periciat, videatur revocata prima majoria, per l. *ejus militis*, §. *si militis*, D. *de testam. milit.* Procedit etiam ista lex, etsi pro legato facto in primo testamento hæres cavisset legatario, ut in l. *cum quis decedens*, §. *fin.* D. *de legat. 3.* et tenet Bart. in l. *Stadius Forus*, in princ. D. *de jur. fisci*; ubi etiam dicit, quod si testator in primo testamento reliquit alicui fundum sub onere, ne alienetur extra familiam, et in secundo testamento eundem fundum relinquit simpliciter, quod non videtur repetitum onus de non alienando, de quo in primo testamento, allegat dict. l. *si jure*. Quid autem si testator non fecit testamentum aliud: sed coram septem testibus dixit, quod volebat testamentum primum valere, an ex hoc irritabitur testamentum? Textus in §. penult. cum gloss. *Instit. quib. mod. testam. infirm.* vult expressé, quod non: quod Bart. in dict. l. *si jure*, intelligit procedere, quando testator non adiecit, quod ideo revocabat primum testamentum, quia volebat decedere intestatus: si autem hoc adieccisset, tunc quia tacité sunt instituti venientes ab intestato, revocatur primum testamentum; pro quo facit, licet ipse Bart. non alleget, l. 1. §. *si hæres*, D. *si tabul. testam. nulle extab.* et ad textum, qui videbatur obstare in l. *militis*, §. *veteranus*, D. *de testam. milit.* respondet Joan. de Imol. in l. *si ita*, §. *regula*, D. *de liber. et posthum.* quod ibi illa verba fuerunt prolata non interveniente legitimo numero testium, secus autem, si coram solemnibus numero testium profferrentur; et ista opinio Bart. est magis communis, prout attestatur Alex. consil. 50. volum. 3. in 2. dubio, et consilio 140. vol. 2. incipienti, *pauci utar*, et in l. *sancimus*, C. *de testam.* col. penult. ubi vide. Sed quid si testator non utatur verbis in revocando primum testamentum, sed facto rumpendo illud, vel scindendo? Vide l. *qui ex liberis*, §. *testamento* D. *de bon. poss. secund. tabul.* et l. *nostram*, C. *de testam.* et Oldra. consil. 144. Quid tamen si utrumque testamentum, etiam diversis temporibus factum, idem contineret? Videtur, quod teneret utrumque, argumento l. 12. supra eod. et ejus quod notat Joan. Fab. in dict. §. *posteriore*. Item intellige istam legem, dum tamen ex eo secundo testamento hæreditas possit adiri, ut habetur in dict. §. *posteriore*, et in dict. l. *cum in secundo*, ubi vide per Doctor, signanter per Joan. de Imol. Quid si secundum testamentum fuit nullum, potest tamen convalescere ex aliquo jure, et quid si in secundo testamento institutus fuit hæres incapax? Vide in l. *cum quidam*, D. *de his quib. ut indign.* ubi Bart. Et quid si secundo testamento sit institutus aliquis homo potens, et testamentum fuit nuncupativum, et sic deberet probari per testes? Vide l. *nolumus*, C. *de testam.* et per Alex. consil. 103. vol. 4.

(2) *Cumplidamente.* Concordat dict. §. *posteriore*, cum sequenti, et dict. l. *si jure*, D. *de legat. 3.* quæ est lex singularis; et ibi Bart. notat, quod licet in secundo testamento invalido sit illa clausula derogatoria, cassans, et irritans omne aliud testamentum, non per hoc videtur revocatum primum validum; quod etiam notat Paul. de Castr. per illam legem singularem in l. *sancimus*, C. *de testam.* in fine.