

dist. et l. 1. C. ne sanct. baptism. reiter. et tene menti istam legem Partitarum ad hoc. Et an idem sit dicendum de reordinato, et de reconfirmato scienter? Videtur idem dicendum; pro quo facit, quod notat Archid. in dict. cap. qui bis; in contrarium facit, quia hæc est ex pœnalis, unde non videtur extendenda.

(7) *Apostatas.* Adde l. 3. C. de Apostat.

(8) *Nin ayuntamiento.* Adde l. collegium, C. eod.

(9) *Contra derecho.* Regulariter de jure communi omnia collegia sunt reprobata, ut habetur in l. 5. §. in summa, D. de colleg. illicit. fallit in aliquibus, quæ de jure gentium, vel civili sunt approbata, de quibus vide Bart. in l. fin. D. de colleg. illicit. versic. videamus, et adde §. conventicula, et quæ ibi dicit Bald. de pace juramen. firmand. et de collegiis approbatis vide in l. 1. et in l. sicut D. quod cujusque univers. nomin. et in l. fin. C. de jurisdict. omni. judic.

(10) *Contra voluntad.* Nota ergo, collegia non posse fieri Principe inconsulto, ut hic; et adde, quod habetur in cap. fin. de religio. domib. lib. 6. et quæ habentur in l. 1. et 2. et fin. tit. 11. lib. 8. Ordin. Regal. et quæ trahit Bart. in Extravagant. qui sint rebelles, in gloss. super verbo, occulte.

(11) *Nascida de dañado coitu.* Ex generalibus verbis hujus legis videtur, quod non possit spurius, seu natus ex damnato coitu institui hæres ab aliquo, etsi non sit pater, sed etsi sit alius extraneus ille, qui instituat: cum enim æquiparet istos nefarios, et spurios hæreticis, et aliis, qui à quocumque capere non possunt jure institutionis, sic videtur velle in istis, ut æqualis sit determinatio, l. jam hoc jure, cum similib. D. de vulgari et pupillar. sed contrarium videtur dicendum, et quod ista lex intelligatur, quod isti ex coitu damnato nati non possunt institui à parente, et quod non prohibeat, quod à fratre vel alio possint institui, cum hoc ita sit decisum jure communi, ut probatur in l. si is qui ex bonis, D. de vulgari et pupillar. et notat glossa singularis in authent. quib. mod. natural. efficit sui, §. fin. super verbo participium, collat. 7. quæ communiter approbatur; et etiam ita intellexit Azo, ex cuius dictis sumpta est ista lex, C. de hæredib. instituen. in summ. in fin. et patet ex locis, unde se remittit; et ita etiam tenet Bart. in l. 1. in princ. D. de jure fisci, et adde ad prædicta l. 10. tit. 15. infra ead. Partit.

(12) *Muger religiosa.* Gratia exempli ponit; undè idem est dicendum in aliis spuris ex damnato coitu natis, ut dixi in l. 11. tit. 15. ead. Partit. ubi vide, quæ dixi de filio adn. terino respectu successiois matris, et quomodo liceat aliquid relinquere filio spurio, vide per Alber. in l. humanitatis, C. de natural. liber. et in l. si is qui ex bonis, D. de vulgari et pupillar. et per Bart. in l. fin. col. 2. D. de his quib. ut indig. Joan. de Plat. in l. 1. in fin. C. de delator. lib. 10. Alios casus ultra hic expressos, in quibus quis est incapax, vide in authent. de mulier. rapt. passa, collat. 9. et ibi notat Bart. ubi habetur, quod mulier raptâ nubens raptori non potest aliquid capere ex testamento raptoris, quod fortè etiam de jure canonica procedet, cum lex possit tollere tale lucrum; non tamen caret scrupulo, quia ex hoc tollitur libertas matrimonii contrahendi, seu intimidat, contra id, quod notat Gloss. in cap. de puellis, 56. quæst. 2. quam sequitur Abb. in cap. 4. desponsal. et in cap. ecclesia S. Mariæ, de constitut. Alexand. in l. Sejus, et Augerius, D. ad leg. Falcid. et licet Gloss. in cap. cum secundum leges, de hæretic. lib. 6. in verbo certa que, dicat contrarium ejus, quod dixit Glossa in dict. cap. de puellis; advertendum est, quia loquitur circa pœnam amissionis domini honorum raptoris, quæ lex propter raptum detulerat mulieri raptæ, quia sub hac conditione visa fuit lex dedisse, et nil mirum si lucrum, quod ipsa lex dedit, possit auferre: in nostro vero casu lex nil in hoc dederat mulieri raptæ, et imponere pœnam, ut non possit capere ex testamento viri raptoris, est mera pœna, annexa prohibitioni matrimonii; igitur de jure canonico non potest procedere, et hoc videtur verius: quanto magis, quod etiam in casu glossæ, cap. cum secundum leges, communi est opinio contra illam, et Doctor. magis communitè sequuntur Glossam in dict. cap. de puellis: confirmantur prædicta ex eo, quod pœna imposita de jure civili mulieri secundo nubenti infra annum luctus, ut non possit capere ex testamento, ut in l. 1. C. de secund. nupt. et infra l. proxima, sublata est de jure canonico, et aliæ pœnæ in hoc impositæ, ut in cap. fin. de secund. nupt. et tenet Glos. in dict. l. 1. et Doctores communitè in dict. cap. fin.

LEY V.—Como la muger, que casa ante que se cumpla el año que murio su marido, non puede ser establecida por heredera (a).

Muger que cassase ante de vn año despues de muerte de su marido, no la puede ningun ome extraño establecer por heredera, nin otro que fuesse su pariente del quarto grado (1) en adelante. E defienden las leyes a las mugeres, que non casen ante deste tiempo, por dos razones (2). La una, porque non dubden (3) los omes, si auiniere que encaesce ella en esse mismo año, de qual de los maridos, del muerto, o del biuo, es el fijo, o la fija que nasciere della. La otra es, porque el marido segundo non haya mala sospecha contra ella, porque tan ayna quiso casar (b).

(a) L. 9, tit. 12, lib. 3 del F. R.

(b) Esta ley se halla derogada por la L. 4, tit. 2, lib. 10 de la N. R. que dice: «Mandamos que las mugeres viudas puedan libremente casar, dentro en el año que sus maridos murieren, con quien quisieren, sin alguna pena y sin alguna infamia ella ni el que con ella casare, no obstantes cualesquier leyes de Fueros y ordenamientos, y otras cualesquier leyes que en contrario sean fechas y ordenadas, las cuales anulamos y revocamos...»

LEX V.—Mulier secundo intra annum luctus nubens, non potest hæres institui per non consanguineum, nec per consanguineum ultra quartum gradum: et ideo prohibetur intra dictum annum nubere, ne sit dubium, an primi, vel secundi mariti sit soboles, quam anno illo habuit: et quia secundus vir de ea tam breviter nubente suspicaretur. Hoc dicit.

(1) *Del quarto grado.* Adde l. 1. vers. eadem, et ibi Gloss. et Azo. in summ. C. de secund. nupt.

(2) *Por dos razones.* Sumpta est ex l. liberorum, D. de his qui nant. infam. et à l. consensu, C. de repud. et ex authent. de restitut. et ea quæ parit, collat. 4. et vide per Gloss. in cap. omne, 27. quæst. 2.

(3) *Porque non dubden.* Hæc fuit urgentissima ratio, scilicet perturbatio sanguinis, vel seminis; in tantum, quod et secundum quod refert Petrus de Anchar. in cap. cum secundum leges, de hæretic. lib. 6. Rayn. de Forli. et Petrus de Leaza decretorum Doctores, consultauerunt, quod quando talis perturbatio adesset, habere locum et de jure canonico pœnas à jure civili mulieri sic festinanter nubenti impositas, quia non est verisimile, quod jus canonicum voluerit dare filium unius alteri, l. 1. §. quamvis, D. de ventr. inspicient. et quod idem videtur tenere Roffre. in tit. de bonorum possessione, et idem tenet Bald. in dict. l. liberorum, §. si tales: et hanc opinionem dicit Abb. in dict. cap. fin. de secundis nuptiis, prima fronte multum probabilem: pro qua etiam facit, quia ex causa interdicitur ad tempus usus matrimonii contracti, §. dist. cap. ad ejus vero concubitum, et notatur §. quæst. 4. in summa; fortius ergo ex prædicta causa posset ad tempus interdici matrimonium contrahendum. Sed tandem ipse Abb. tenuit contrarium, et tenuit Gloss. in dict. l. liberorum, in verbo collocare; Abb. etiam in cap. ecclesia S. Mariæ, num. 20. de constit. ubi Aretin. et Felinus uum. 57. quæ opinio videtur tutior, et comprobatur per id, quod habetur in l. fin. tit. 12. 4. Part.

LEY VI.—Por que palabras, e en que manera puede ser establecida el heredero.

Ciertamente, deve el fazedor del testamento, nombrar aquel que quiere establecer por su heredero, diciendo (1): Fulano quiero que sea mio heredero, nombrandolo por su nome (2), que sea heredero en todo, o en parte, como el testador touiere por bien (a). E si por aventura (3) el testador dixere en su testamento: Fulano sea heredero; cumpl esta palabra, muger non diga, mio. E aun dezimos, que si fallassen escrito

en el testamento: Que fulano heredero, nombrandolo el testador, non dixesse sea; o se fallasse escrito: Fulano sea; e non fuesse y puesto, mio, nin heredero; valdria el establecimiento que fuesse fecho en alguna destas maneras. E esto es, porque sospecharon los Sabios antiguos, que el fazedor del testamento auria dichas todas las palabras que deuen dezir en establecer el heredero, como quier que se non fallen assi escritas. Otrosi, si por aventura non las ouiesse assi dichas, sospecharon, que esta mengua auiniera por agrauamiento (4) de la enfermedad, e non por otra cosa; pues que el testamento se falla acabo en todas las otras cosas. Mas si vna palabra tan solamente se fallasse escrita en el testamento, como si dixesse el testador: Fulano; o dixesse: Heredero, e non nombrasse quien; non valdria estonce el testamento, porque por tales palabras non podria tomar ome cierta sospecha (5), nin entendimiento verdadero, del fazedor del testamento. E sobre todo dezimos, que el establecimiento del heredero se puede aun fazer por otras palabras (6); assi como si dixesse aquel que lo fazia; Fulano sea mio heredero; o, Quiero; o, Mando que lo sea; o si dixesse: Fulano sea señor (7) de todas mis heredades (8); o: Aya todos mis bienes; o: Dexol todo lo que he (9); o otras palabras qualesquiera, semejantes destas, por que se pudiesse mostrar su voluntad en esta razon.

(a) L. 1, tit. 19 del Ord. de Alc.—L. 1, tit. 18, lib. 10 de la N. R.

LEX VI.—Debet testator hæredem et partem hæreditatis, in qua hæres instituitur, declarare: et sive dicat, talis sit hæres meus, aut talis sit hæres: vel qui testamento reperitur scriptus talis sit, etiam si non dicatur hæres, operatur institutionem; quia minus scriptum, quam fuit dictum, præsumitur. Idem si dicat, talis sit dominus meorum hæreditatum, aut bonorum meorum; aut relinquo tali omnia bona mea; vel mando, aut volo, quod sit hæres, vel per æquipollentia verba. Hoc dicit. Habuit ortum à l. quoniam, C. de testam.

(1) *Diziendo.* Adde l. jubemus, C. de testam. ubi Glossa notabiliter dicit sufficere, si alius coram testatore exprimat nomen hæredis, et ipse disponens ita agnoscat profiundo verbis, quod sic; et licet alii qui Doctores antiqui, prout refert Specul. in tit. de testam. §. 1. vers. quid si is, voluerunt contrarium, quam opinionem dicit veriorum Jason in dict. l. jubemus, et etiam Roder. Suarez in suis allegationib. allegat. 1. ubi allegat istam legem Partitarum; sed opinio glossæ communiter approbatur in dict. l. jubemus, et eam tenet Joannes Andræas in addition. ad Specul. in loco supra allegato in addition. incipienti, quidam Pileus, et Joannes de Imol. ubi dicit hanc esse communem opinionem in cap. cum tibi, col. 2. de testam. Quam tamen communem opinionem limita et intellige, quando testator habebat bonum intellectum, et memoriam; secus ergo esset, si testator ita oppressus erat infirmitate, et mortis pressura, quod non poterat articulata loqui, nam tunc non valet testamentum, quia talis disponens mortuo similis est; undè si interrogaretur, interficisti hominem? Diceret, sic; ita tenuerunt Petrus, Cynus, et Bartolus in dict. l. jubemus, et voluit Albertus Papiensis relatus à Joanne Andr. in dict. addition. ad Specul. cujus verba sunt notabilia et vera, et cum magna discretionem dicta, prout attestatur Paul. de Castr. consil. 155. viso puncto et allegatione, vol. 1. et vide Alexand. consil. 55. ponderatis, vol. 3. et tenet Joannes de Imol. in dicto cap. cum tibi; et ita tenent Doctor. communiter in dict. l. jubemus; et ad declarationem hujus limitationis, ut scias, quando testator dicatur non loqui articulata, vide Socinus consil. 20. incipiente, abunde et subtiliter, vol. 4. Limita etiam dictam communem opinionem, quando tabellio est ille, qui interrogat testatorem, an talem velit suum esse hæredem; secus si ad suggestionem alterius responderit, ut videtur de mente Bart. et

Bald. in dict. l. jubemus, et in specie ita limitat Roderic. Suarez ubi supra. Sed ego crederem, quod etiam alius interrogaret, dum tamen non suspectus, quod tenebit testamentum: nec enim Doctores loquuntur strictè de tabellione interrogante, sed ideo mentionem de tabellione faciunt ob omnem suspicionem tollendam. Si ergo alius esset ita non suspectus, idem esset; quod etiam videtur de mente Alexand. in dict. consil. 55. et Socinus consil. 28. vol. 3. col. penult. et Paulus de Castr. in l. 1. §. si quis ita, D. de verb. obligat. nam et idem esset in tabellione adhibito à persona suspecta, vel si ipse aliàs esset suspectus, ut etiam tradit idem Socin. cons. 92. in causa Antonii, vol. 3. col. 10. Tertio limita dictam communem opinionem, quando tabellio, vel alia persona non suspecta, de scientia et voluntate testatoris scripsisset testamentum, et postea præsentem testatorem, et testibus exprimat nomen hæredis, vel hæredum; nam tunc sufficit, quod testator dicat, sic; et ita quotidie servatur. Secus, si aliquis fecit scribi testamentum sine scientia, et voluntate testatoris, et postea convotatis testibus notarius in præsentia testatoris illud legit, et interrogat testatorem, an ita velit; nam licet respondeat, quod sic, et possit articulata loqui, tale testamentum nihil valet, maximè quando testator erat gravatus infirmitate, secundum Ludovicum Romanum consil. 56. in ultimis verbis, ita intelligens opinionem Alberti Papien. de qua supra: et idem videtur velle Baldus in dict. l. jubemus; et Paulus de Castro in l. hac consultissima, §. at cum humana fragilitas, C. qui testam. facere poss. et tenet Jason. in dict. l. jubemus, ad fin. dicens hanc opinionem esse valde æquam, et per eam occurri fraudibus, quæ multoties committuntur: et idem tenet Rodericus Suarez in dict. 1. allegat. charta final. qui dicit ad hoc esse casum, juncta glossa in dict. §. at cum humana fragilitas, super parte testandi. Et ista est magna limitatio ad dictam communem opinionem, et quasi ad nihilum illam redigit: et fortè in puncto juris non est vera, quando ille, qui interrogat, est homo fidelis, et non suspectus, et testator loquitur intelligibiliter, et habet sanam memoriam, et intellectum, pro tunc; nam satis ore proprio exprimit nomen hæredis, ex quo exprimit per relationem ad aliud, l. 1. §. si quis ita, D. de verb. obligat. Et contra istam limitationem in his terminis tenere videtur Alexand. dict. consil. 55. et idem etiam vult Albertic. post Petrum et Cynum in dict. l. jubemus, dicens repetitum videri per testatorem, quod interrogator dixit, argumento l. contra nulum, §. 1. D. de actione rerum amotar. et D. de condition. indeb. l. si reus, et l. si fidejussor; sufficere ergo debet, quod aperte de testatoris voluntate appareat, prout et ista lex Partitarum inferius subdit, ibi: Fulano sea, etc. et si rectè inspiciantur verba Baldi in dict. l. jubemus, hoc idem vult, dum dicit: sed quid si ipse dicat, etc. et sic contradicere videtur verbis Nico. de Matta, quæ supra posuit Paul. etiam de Castr. loquitur etiam in casu differenti, ut patet ejus consil. 155. ad quod se refert, ubi plura alia concurrebant. Unde stantibus aliis præsumptionibus, quod testator non ex voluntate, sed oppressus infirmitate et suggestionibus, non rectè intelligens, neque volens dixerit, quod sic, rectè procederet dicta limitatio, prout vult Alexand. dict. consil. 55. et Socinus consilio 92. in causa domini Antonii, vol. 3. col. 9. et 10; cessantibus autem talibus, fortè non procederet talis limitatio, ut arguitur ex mente Doctorum.

(2) *Nombrandolo por su nome.* Sed an ad pias causas valebit testamentum nutu factum? Joann. Andr. in additionib. ad Speculator. tit. de testam. vers. quid si is, dicit, quod licet valeat legatum nutu factum, non tamen tenet testamentum. Bald. tamen, in l. 1. C. de sacrosanct. Ecclesiis, col. 17. allegans Gloss. in cap. cum tibi, de testam. concludit, quod ad pias causas valet testamentum nutu factum, et sic, quod tenebit institutio hæredis nutu facta; quod etiam placet Abb. in dict. cap. cum tibi ad fin. ubi subdit notabile verbum, quod etiam in aliis extra pias causas, si constaret de voluntate testantis per signa urgentia, quod valebit testamentum per signa urgentia; sed certe dictum cap. cum tibi, hoc non probat, prout etiam dicit Joannes de Imola in dict. cap. cum tibi, col. 2. et ut dicit Bald. in repetit. dict. l. 1. col. 18. non potest facere jus canonicum, quod testamentum non solemne valeat de jure civili; debet ergo intelligi quod habetur in dict. cap. cum tibi, quando dispositio est ad pias causas, in quibus est consideranda forma testamenti secundum jus canonicum; in aliis verò servandum est, quod disponitur jure civili.

(3) *E si por aventura.* Sumpta est hæc lex à l. 1. §. 1. D. eod. et à dictis Azo. C. eod. in summa. Et quid in sententia, an perficatur ex verbo subauditio, ubi aliud verbum non potest intelligi salva ra-

tionem recti sermonis? Tangit Bart. in dict. §. fin. ubi vide Alex. in addition. et Joan. de Imol. in lectura.

(4) Por agraviamiento. Facit hoc verbum ad ea, quæ dixi supra in gloss. proxima.

(5) Cierta sospecha. Si enim talis potest capi, pro expresso habetur, ut hic; et in l. unum ex familia, §. fin. D. de legat. 2. expressum dicitur quod colligitur ex expressis, Blad. in l. 4. col. fin. C. de his, qui ante apert. tabul. et in l. si mater, C. de institut. et substit. Oldral. consil. 224. Decius consil. 397.

(6) Por otras palabras. Adde l. quoniam indignum, C. de testam.

(7) Sea señor. Adde l. his verbis, in princ. D. eod.

(8) De todas mis heredades. In dict. l. his verbis, dicitur: hereditatis meæ dominus esto; unde tu nota hoc verbum, quia secundum vulgare hispanum istud verbum heredades refertur ad fundos: et fortè in hac lege melius esset, de toda mi heredad: nam si poneretur præcedens verbum, et daretur hæres universalis, sed legatarius, secundum communem Hispanorum usum loquendi; non instituto tamen alio hærede, iste esset hæres universalis, l. 1. §. si ex fundo. D. eod. et infra eod. l. 14.

(9) Dexol todo lo que he. Verbum enim habeat, et verbum relinquendo adjectis universitatibus bonorum, inducit institutionem, ut hic, et in cap. Raynutius, de testam. et ibi notat Abb. Bartol. in l. Centurio, final. col. D. de vulgar. et pupillar. vide plenè per Guilielmum Benedictum in dict. cap. Raynutius, super verbo reliquit, et adde Gloss. et Bartol. in dict. l. his verbis, in princ. et Alexand. consil. 70. vol. 2. et consil. 105. vol. 4. col. 2. et penult.

LEY VII.—Como el establecimiento del heredero deve ser fecho en el testamento, e non en otra scriptura.

El establecimiento del heredero deve ser fecho en testamento acabado, e non en otra scriptura que es llamada en latin, Codicillus (1), que se faze ante cinco testigos (a); fueras ende en vna manera, como si aquel que fiziesse cobdicilo, dixesse assi; que el rogava, o mandava a los herederos, que deuen heredar lo suyo por qual manera quier que sea, que despues de su muerte diessen, e entregassen todos sus bienes a alguno, que fuesse nombrado señaladamente en el cobdicilo. Ca estonce tenudos son de los dar, e entregar, a aquel que assi fuesse nombrado en el; sacando ende la quarta parte (2) de todos los bienes, que pueden tener los herederos para si.

(a) Los codicilos, ya sean nuncupativos ó abiertos, escritos ó cerrados, deben hacerse con las mismas solemnidades que el testamento abierto. LL. 1 y 3, tit. 12 de esta Partida, y L. 3 de Toro, que es la L. 2, tit. 18, lib. 10 de la N. R. Véase nuestra nota 1.ª á la L. 1, tit. 1 de esta Partida.

LEY VII.—Hæres non potest institui directè in codicillis, benè tamen potest in eis hæres rogari, post mortem alicui restituere omnia bona testatoris; et debet hoc hæres adimplere; excepta quarta, quam ipse habebit. Hoc dicit. Concordat Instit. de codicil. §. penult. et ultim.

(1) Codicillus. Adde l. 2. tit. 12. ead. Partit. et vide, quæ ibi dicam.

(2) La quarta parte. Adde l. fin. tit. 11. ead. Partit. et quæ ibi dixi.

LEY VIII.—Como, despues que el heredero es establecido simplemente en el testamento, nol puede ser puesta condición en el cobdicilo.

Simplemente, e sin condicion estableciendo vn ome a otro por heredero en su testamento, si despues desto fiziesse cobdicilo, no le empeseceria la condicion que fuesse puesta en el. Otrosi, non puede vn ome establecer por su heredero en el cobdicilo a otro, en lu-

gar de aquel que ouiesse establecido en el testamento; maguer dixesse que si muriesse este sobredicho ante que ouiesse su heredad, que la ouiesse el otro, a quien la mandava dar en el cobdicilo. Pero si alguno fiziesse su testamento acabado, en que dixesse, que aquel queria que fuesse su heredero, quel nombrasse, e dixesse en el cobdicilo; si despues desto fiziesse cobdicilo, en que señalasse alguno por su heredero, o lo nombrasse tan solamente, valdria. E esto es, porque en el testamento acabado dixo, que lo faria assi. E porende, maguer la persona del heredero sea nombrada, o escrita en el cobdicilo, nol empesce (1).

LEY VIII.—Hæredi purè instituto non potest in codicillis apponi conditio: nec valet substitutio directa in codicillis facta; si tamen instituitur in testamento is, quem in codicillis dicit testator se nominaturum, nominatus in eis erit hæres. Hoc dicit.

(1) Nol empesce. Adde l. institutio talis, D. de condit. institut.

LEY IX.—Quando el heredero, que es señalado en el testamento, que haya en los bienes del testador la parte que le señalaren en el cobdicilo, si non fuer y puesta, si aura los bienes del finado.

Dubda podria acaescer, si el fazedor del testamento dixesse assi: Yo fago a fulano mio heredero, en aquella parte que escriuiere en mi cobdicilo; si acaesciesse, que quando lo mandasse fazer, non escriuiessse (1) en el, nin señalasse parte ninguna, para aquel heredero que nombrare en el testamento; si este ha demanda despues en los bienes del testador. E por toller esta dubda dezimos, que maguer despues non escriua la parte sobredicha en el cobdicilo, que este atal sera heredero en todos los bienes del testador, en aquellos que el non mandasse dar a otri. E si fuessen dos omes, aquellos a quien estableciesse por sus herederos en esta manera sobredicha, heredaran estos atales los bienes del fazedor del testamento igualmente (2). Pero si escriuiessse en el cobdicilo el testador alguna parte señalada, sera heredero en ella, aquel, o aquellos, a quien la señalara, e non en mas.

LEY IX.—Si testator in testamento dixit se declaraturum in codicillis, pro qua parte esset hæres in testamento institutus, non declarata parte, erit in totum hæres, nisi in relictis aliis personis: et si sunt duo, vel plures sic instituti, succedunt æqualiter: si tamen in codicillis partem declaravit, stabitur declarationi. Hoc dicit. Habuit ortum à l. si quis ita scripserit, D. de hæredib. instituend. et à l. si alterius, eod. tit. et à textu in l. asse toto, eod. tit.

(1) Non escriuiessse. Adde l. si quis ita scripserit, D. de hæredib. instituend. et l. penult. C. de institut. et substitut.

(2) Igualmente. Si ergo testes sufficientes numero ad testamentum, dicant se vidisse, quòd quis duos, vel tres hæredes instituit, et tamen dicunt, quòd non recordantur pro quibus partibus, hoc sufficit; et erunt hæredes pro æquali parte, secundum Bald. in dict. l. si quis ita, in fin.

LEY X.—Como el testador dene dezir, o escreuir paladinamente, el nome, e sobrenome, de que faze su heredero, o las señales que en el aua, de guisa que non pueda acaescer dubda.

Dos amigos (1) auiedo el testador que ouiesse vn mismo nome, si quisiesse establecer alguno dellos por heredero suyo, de tal manera deve nombrar, e señalar, aquel a quien quiere dexar lo suyo, por su nome, o de su padre, o por otras señales, que pueda ser sa-

bido ciertamente, quien es aquel que dexa por su heredero. Ca, si de otra guisa lo fiziesse, tal establecimiento como este non valdria (2); e aurian los bienes del testador los parientes mas propincos, bien assi como si muriesse sin testamento. Pero dezimos, que por tales señales deve nombrar el heredero, que non sea deshorrado (3), nin mal enfamado. Ca si dixesse el testador: Dexo por mio heredero a fulano, que judgo el Rey (a) por traydor; o, que es herege; o dixesse del otro gran mal, señaladamente, por que el otro fuesse deshorrado, o mal enfamado, non valdria tal establecimiento de heredero. Mas si el testador dixesse generalmente (4), mal diciendo, assi: Establezco por mio heredero a fulano, maguer que se que es malo; e non dixesse señaladamente, aquella maldad de qual yerro descendiera, valdria el establecimiento. Eso mismo seria, si dixesse: Sea mio heredero aquel maldito mio fijo, maguer non me fizo nunca seruicio porque lo mereciesse. Otrosi dezimos, que si el testador dixesse assi: Establezco por mio heredero el vno de mis hermanos (nombrandolos), aquel que casare (5) con fulana muger: que el que casasse con ella, seria heredero del testador.

(a) Actualmente no puede el Rey administrar justicia, pues su administracion corresponde á los juzgados y tribunales exclusivamente, segun el art. 66 de nuestra Constitucion política de 1845. Véase nuestra nota 2.ª á la L. 52, tit. 18, P. 3.

LEY X.—Si duo sunt ejusdem nominis, quorum unus instituitur, nec potest apparere, de quo sensit testator, vitatur institutio, et succedunt venientes abintestato. Item vitatur, si in testamento species malefici hæredis exprimitur, ut si testator dicit, instituo talem hæreticum, aut proditorem, vel similia; secus si generaliter dicat illum malum, vel maledictum, aut iniuricum. Sed si dixerit, instituo unum de fratibus meis, qui cum Berta nupsit, ille erit hæres. Hoc dicit.

(1) Amigos. Ortum habet à notatis per Azo. C. eod. in summa, col. 2. vers. in institutione facienda, et vide l. in tempus, §. quotiens, D. eod. et intellige istam legem quando hi duo erunt amici æquali amicitia ipsius testatoris; nam si unus esset magis dilectus, ille videretur tantum institutus, per id quod habetur in l. si quis servum, §. inter duos, D. de legat. 2. et tenet Joan. de Imol. in dict. §. quotiens.

(2) Non valdria. Propter defectum probationis: nam in substantia benè tenet institutio, secundum Angel. et Joan. de Imol. in dict. §. quotiens; sic et aliàs dicitur, deficit probatio, non autem jus, l. duo sunt Titii, D. de testam. tutel. l. si quis servum, §. si inter, D. de legat. 2. et idem dicas in sententia, citatione, vel banno, secundum Angel. in dict. §. quotiens, ubi etiam Bald. vide Gloss. in l. eum quem temere, D. de iuric.

(3) Deshorrado. Adde l. quotiens, §. si quis nomen, D. eod. et l. turpia, in princ. D. de legat. 1.

(4) Generalmente. Adde l. his verbis, §. 1. D. eod. et quod habetur in dict. l. turpia.

(5) Que casare. Adde dict. l. quotiens, §. si quis nomen, D. eod.

LEY XI.—Como el testador deve nombrar por si mismo a aquel que establezco por heredero, e non ponerlo en aluedrio de otri.

Declarar deve, e nombrar el fazedor de testamento por si mismo, el nome de aquel que estableciesse por heredero. Ca, si el otorgasse poder a otro, que lo estableciesse en su lugar, non valdria; maguer dixesse assi: Aquel sea mio heredero, que fulano quisiere (1), o estableciere por mio que lo sea. Esto es, porque el establecimiento del heredero, e de las mandas, non

deve ser puesto en aluedrio de otro (2) (a). Pero si alguno rogasse al testador, que fiziesse su heredero a otro, nombrandolo, si el que fizo el testamento quiere caber su ruego (3), e lo estableciere por su heredero, valdra. Otrosi dezimos, que si el fazedor del testamento dixesse a algund Escriuano de Concejo (4): Ruegote, e mandote, que escriuas, como establezco por mio heredero a fulano; e que mando tantos maravedis, o tantas cosas, o tanto heredamiento, que sea dado por mi anima (diziendo a que persona lo manda dar, o quanto a cada vno, ante siete (b) testigos), e mandote, que vayas a algund ome sabio (5), e en la manera quel ordenare que sea fecho mio testamento, e departidas mis mandas, que lo escriuas tu assi; porque tengo por bien, que vala como lo el ordenare. Estonce, bien valdria lo que assi fuesse fecho (6) por mandado del testador.

(a) Aunque en España puede darse á otro poder ó comision para testar, cuyo encargado se llama comisario, sus facultades son muy reducidas, segun la L. 31 de Toro, que es la L. 1, título 19, lib. 10 de la N. R., en la cual se manda que «el tal comisario no pueda por virtud del tal poder hacer heredero en los bienes del testador, ni mejoría del tercio ni del quinto, ni desheredar á ninguno de los hijos ó descendientes del testador; ni les pueda substituir vulgar, ni pupilar, ni exemplarmente ni hacerles substitucion alguna de cualquier calidad que sea; ni pueda dar tutor á ninguno de los hijos ó descendientes del testador; salvo si el que le dió el tal poder para hacer testamento, especialmente le dió el poder para hacer alguna cosa de las susodichas en esta manera: el poder para hacer heredero, nombrando el que da el poder por su nombre á quien manda que el comisario haga heredero: y en cuanto á las otras cosas señalando para que le da el poder: y en tal caso el comisario pueda hacer lo que especialmente el que le dió el poder señaló y mandó, y no mas.»—Cuando el poder para testar no contuviere cláusulas especiales, quedando por tanto en la clase de general, solo podrá el comisario hacer lo que le permite la L. 32 de Toro, que es la L. 2, tit. 19, lib. 10 de la N. R.—El poder para hacer testamento debe otorgarse con las mismas solemnidades que se requieren para el testamento abierto. L. 39 de Toro, que es la L. 2, tit. 19, lib. 10 de la N. R.—Véase la glosa de Gregorio Lopez.

(b) Véanse nuestras notas 2.ª y 3.ª á la L. 1, tit. 1, de esta Partida.

LEY XI.—Institutio, vel legatum non potest institui in alterius voluntatem; si tamen coram septem testibus testator nominat in præsentia notarii hæredem, vel legatarium, et maudet, quòd vadat notarius ad unum peritum, qui ordinet suum testamentum secundum jus, et quod ipse ordinaverit, vult, quòd valeat; tunc sic ordinatum testamentum per peritum erit validum. Hoc dicit.

(1) Quisiere. Idem si dicat, quem arbitratus fuerit, vel quem putaverit, vel alia verba importantia arbitrium boni viri: licet in legatis secus esset, ut in l. fideicommissa, §. quamquam, D. de legat. 3.

(2) Aluedrio de otro. Non enim tenet institutio quæ in alterius arbitrium confectur; est enim captoria, unde improbat, l. captatorias cum l. seq. et l. illa institutio, D. de hæredib. instituend. l. captatorias, C. de testam. milit. l. 29. tit. 9. infr. ead. Partit. et dicitur captoria, non cujus sola dispositio, neque cujus sola declaratio ab alio dependet, sed illa cujus essentia et existentia est posita in alterius voluntate, ut probatur in l. utrum, §. cum quidam, ubi bonus textus, D. de rebus dub. l. si filia, D. de legat. 3. notat Bald. in l. 1. col. penult. C. de sacros. eccles. et in l. lectur. Et intellige, et limita hoc, ut procedat, quando expressè committitur in alterius voluntate; secus si tacitè, et velatè committeretur, veluti si diceret: instituo Titium hæredem, si Sejus ascenderit Capitolium; nam tunc valet, ut in dict. l. si quis Senpronium, D. eod. quia expressa non nocent, regul. expressa, D. de regul. jur. l. nonnunquam, D. de