

in quo quis animo revocandi primum, instituit aliquem re certa, talis sic institutus habeatur loco legatarii, ut residuum derelinquat apud hæredem in primis tabulis nominatum, vel loco hæredis, ut advocet ad se totum? Vide Paul. de Castr. in l. *si quis priore*, D. *ad Trebell.*

(4) *Pero las mandas.* Vide Bart. in l. *si nemo*, in fin. D. *de testam. tutel.*

(5) *Despues.* In eodem testamento intellige; aliàs secus, ut dixi: vide l. *si quis priore*, D. *ad Trebell.*

(6) *Otro heredero.* In tota hæreditate, vel in quota hæreditatis, ut in dict. l. *quotiens*, et ibi Bald. et Paul. de Cast. et probatur etiam in §. *hæreditas*, *Instit. de hæredib. instituend.*

(7) *Equalmente.* Adde l. *ex facto*, l. 2. D. eod. et l. *si alterius*, eod. tit.

(8) *A los dos.* Adde l. *Titius*, D. eod. et quid si unus institueretur in tertia parte certæ rei, et alius in duabus partibus ejusdem rei? Vide l. *quotiens*, §. *si duo*, D. eod.

(9) *Dixesse.* Ex Azone sumptum est, C. eod. in summ. col. 5. qui allegat dictam l. *Titius*, et l. *interdum*, D. eod.

(10) *Adelantada.* Adde dict. l. *ex facto*, la 2. D. eod.

LEY XV. — Como non empesce a aquel que fuesse establecido por heredero, tiempo, nin dia cierto, que sea puesto en el testamento.

A tiempo cierto non puede ningun ome establecer a otro por su heredero: esto seria, como si dixesse: Quiero que fulano sea mio heredero fasta tal dia (1); o si dixesse: Sea fulano mio heredero, desde tal tiempo (2) en adelante (a). Ca maguer assi lo dixesse, aura el heredero luego la herencia en que fue establecido, e non aura por que esperar el tiempo, nin el dia, que fue señalado en el testamento; fueras ende, si el que lo fiziesse, fuesse Cauallero (3), que biuiesse (4) en servicio de Dios, e del Rey, o de la tierra. Ca estonce deve valer el establecimiento, assi como lo ouiesse ordenado, esperando el heredero el dia, o el tiempo, quel Cauallero ouiesse puesto en esta razon. Pero en dia non cierto (5) bien podria ser alguno establecido por heredero. E esto seria, como si dixesse el testador: Establezco, que sea mio heredero fulano, el dia quel mismo muriere (6). E tal establecimiento como este vale, quier lo faga Cauallero, quier lo faga otri: porque maguer es cierta cosa que deve morir; pero non es cierto el dia, en que acaesce al ome la muerte.

(a) Hoy puede hacerse la institucion de heredero desde ó hasta cierto tiempo, como se infiere de la L. 1, tit. 18, lib. 10 de la N. R., por la cual se deroga esta disposicion de la ley de Partida.

LEY XV. — Hæreditas ad diem, vel ex die certa dari non potest, imò non expectata die, institutus statim est hæres; nisi testator sit miles, et in militia testetur, tunc enim expectatur dies: in incertam autem diem potest quis institui, ut in die mortis; quia etsi certum est, quem mori, est tamen incertum quando. Hoc dicit.

(1) *Fasta tal dia.* Certam, vel incertam intellige, quia licet possit dari à tempore incerto, non autem ad tempus incertum, vel diem incertam; quia postquam quis est hæres, non potest ex dispositione testatoris directo desinere esse hæres, l. *ei qui solvendo*, D. eod. licet per fideicommissum possit desinere esse hæres effectu, l. *ex facto*, D. *ad Trebell.* Unde si quis instituit uxorem, vel alium, donec vixerit institutus, removebitur temporis adjectio, et durabit hæres etiam post mortem; et sic remanebit hæreditas penes hæredem instituti, et ita tenet Bald. in l. *hæreditas ex die*, D. eod. Quid tamen si alius postea instituat, ut puta, si uxor instituitur, donec vixerit, et post mortem instituitur alius? Fuerunt in hoc opiniones, de quibus per Joann. de Imol. in dict. l. *hæreditas*, col. 6. ubi ipse inclinat in opinionem Martini Sylla. quòd uxor erit hæres perpetuò,

destracto tempore apposito in institutione ejus, et videbitur rogata de restituendo hæreditatem alii post mortem instituto; quòd Imola dicit esse menti tenendum, propter similes institutiones, quæ sæpè de facto fiunt per testatores; et attenda ista opinione Martin. Sylla. quam sequitur Imola, idem videretur dicendum, etsi institutio fieret ad diem certam, veluti si testator institueret Titium usque ad pascha, et Sempronium post pascha, ut sic intelligatur, quòd Titius sit gratus de restituendo Sempronio post pascha, per fideicommissum: quòd tenuit Baldus in l. *extraneum*, C. eod. ut voluntas scilicet defuncti servetur, quæ præ cæteris servanda est, l. 5. C. *de liber. præterit.* Et idem tenet Baldus in l. *miles ita*, in princ. D. *de testam. milit.* Baldus, Angel. et Imol. in l. *filius à patre*, in princ. D. *de liberis et posthum.* Paul. de Castro in l. *certi*, C. *de testam. milit.* et istud etiam voluit Joannes de Imol. in dict. l. *hæreditas*, col. 5 in princ. Bart. tamen in dict. l. *hæreditas*, tenet, quòd imò, omne tempus subdeatur de medio in persona utriusque; et quòd sit perinde, ac si quilibet esset purè institutus, per dict. l. *hæreditas*, cui consonat ista lex Partitarum. Et opinionem Bartoli tenet Salicetus in dict. l. *extraneum*, et etiam Alexand. dicens, quòd fundamentum Baldi et sequacium, non videtur procedere; quia talis dispositio testatoris facta per verba directa in testamento, non potest trahi ad fideicommissum, etiam ut deserviat voluntati testantis, ut latius ipse comprobatur; vide ibi per eum: qui tamen subdit, se fateari, quòd opinio Baldi est æquior. Mihi magis placet opinio Baldi et sequacium, quæ est magis communis: et ad motiva Alexand. potest responderi, quòd licet reperitur jure cautum, quòd in persona unius tantum instituti, non possit hæreditas dari ex die certa, vel ad diem certam, vel incertam: non tamen hoc reperitur cautum, quando essent plures instituti, scilicet unus usque ad pascha, et alius post pascha, scilicet, ut post pascha institutus censeatur purè institutus, sicut et primus: licet enim hoc reperitur cautum in persona primi, non tamen in persona secundi, ut perpendit Decius consil. 278. col. 1. Cum igitur Sempronius post pascha institutus, cum sit paganus, non possit esse hæres directò, quia institutio de eo facta non potest valere jure directo, quia videtur fieri post aditam hæreditatem, et postquam Titius fuit hæres, quòd non potest esse in pagano, ut in §. *final. Instit. de pupillar. substitut.* et in l. *ei qui solvendo*, D. *de hæredib. instituend.* ex quo ejus institutio ab initio non habet valere jure directo, videtur, quòd valeat, et trahatur ad fideicommissum, juxta notata in l. *verbis civilibus*, D. *de vulgar. et pupillar.* et in l. *precibus*, C. *de impuber. et aliis substitut.* et ista responsio ad fundamenta Alexand. est ex verbis Imol. in dict. l. *hæreditas*, col. 5. Sed quid si testator instituit quem usque ad pascha, vel donec vixerit, et nullo alio instituto prohibuit expressè, quòd sic institutus amplius non esset hæres ad diem, seu tempus? Bart. in dict. l. *hæreditas*, ad fin. tenet vitari talem institutionem, et nullam esse ratione perplexitatis, sicut et dixit in instituto in re certa, et prohibito amplius habere, in l. *quotiens*, §. *si duo*, D. eod. de quo dixi in l. proxima. in gloss. super verbo *todos los bienes*. Bald. vero, et Salicet. in dict. l. *extraneum*, tenent contra Bartolum, imò quòd institutio valeat, et prohibito vitietur. Ego verò sentio idem in ista questione, sicut et dixi in dict. gloss. in questione illa de instituto in re certa, per eandem rationes, quia et ut dicit Alexander in dict. l. *extraneum*, decisio hujus questionis pendet ab illa. Quid etiam si in pœnam hæredis scripti testator post tempus alium instituit, veluti si instituit fratrem hæredem, et reliquit uxori usufructum suorum bonorum, et adjectit, et prohibuit, ne frater molestaret uxorem in ipso usufructu; et quid si aliàs privabat eum hæreditate, et instituebat uxorem, vel alium? Videtur enim, quòd hoc possit fieri per l. 1. C. *de his, quæ pœnæ nomin.* de qua questione vide per Bartolum in l. *paterfamilias*, D. *de hæredib. instituend.* et ibi per Joannem de Imola notabiliter, quem vide, quia est quæstio contingibilis: ubi etiam vide, quòd si testator in tali casu nullum instituit, cui applicabitur hæreditas: et ibi ad finem vide per Joannem de Imola, an hæres institutus, qui propter talem molestationem restituit hæreditatem, possit detrudere quartam trebellianicam? Qui vult, licet sub dubio fortè, quòd possit detrudere istam quartam, argumento l. 1. §. *item si ita*, D. *ad legem Falcid.*

(2) *Desde tal tiempo.* Certo intellige, nam ex die incerta bene potest dari hæreditas, sicut potest dari sub conditione, quia dies incertus pro conditione habetur, l. *dies incertus*, D. *de condition. et demonstrat.* tunc enim cum conditio trahatur retrò, ipsa eveniente,

ut in l. *quod dicitur*, D. *de testam. milit.* consetur semper testatorem decessisse testatum, vel si conditio deficiat, intestatum; et sic non resultat inconveniens, ne quis dicatur pro parte testatus, et pro parte intestatus: quòd non est in die certa, quia illa non trahitur retrò: l. *limites ita*, §. *et quod diximus*, junctam l. seq. D. *de testam. milit.* et ista est una ratio differentie, aliam posuit Jacobus de Aret. in dict. l. *hæreditas*; vide ibi Bart. et Joann. de Imola.

(3) *Cauallero.* Miles namque potest pro parte temporis decedere intestatus, et pro parte testatus, l. *miles ita*, §. *quod ita diximus*, D. *de testam. milit.* idem posset fieri per statutum, Bart. in l. fin. D. *ad Tertyl.*

(4) *Que biuiesse.* Vide quæ dixi in l. 49. tit. 3. *Partit. 3.*

(5) *En dia non cierto.* Si est incertus, an, et quando, de plano procedit, l. *dies incertus*, D. *de condition. et demonstrat.* et dixi supra; et idem de certo an, sed incerto quando, ut dies mortis alicujus tertii, l. *extraneum*, C. eod. secundum unum intellectum.

(6) *El dia que el mismo muriere.* Ex præcedentibus patet, quòd intelligatur, quando scilicet ipse hæres institutus morietur; qui fuit unus intellectus, qui datur ad l. *extraneum*, C. eod. ubi Glossa, et Doctores communiter hoc intelligunt, quòd isto casu valet institutio, perinde ac si purè esset institutus sublato vitio temporis, quia certum est, quòd ipse institutus morietur; et sic ex die certa videtur institutus, et quia certum est illam conditionem eventuram vivo hærede, eo quòd vivens moritur, l. *qui duos*, §. 1. D. *de manumis. testam.* et secundum hoc in effectu nulla est diversitas inter istum casum, et præcedentem supra eadem lege positum, quando quis instituitur ad diem certam: et dicit Salicet. in dict. l. *extraneum*, quòd talis institutio sit frustratoria, et vitiosa, quia dum hæres vult adire, non potest, quia conditio nondum venit; neque etiam post ejus mortem adire potest, impossibilitate facti obstante; neque etiam poterit adire ejus hæres, quia hæreditas non adita non transmittitur, l. *unic. §. sin autem*, C. *de caducis tollendis*, l. 1. C. *de his qui ante apertas tabul.* et sic obstat impossibilitas juris; ut tamen hic vides in ista lege apertè disponitur valere talem institutionem, et adversari his quæ dicta sunt in principio legis, dum dicit: *pero en dia non cierto*, dictio enim ista *pero*, quæ latine dicitur *sed*, vel *si autem*, adversatur tam in jure, quam in facto, l. 2. D. *si quis in jus vocal. non ierit*, Bartolus post Gloss. in l. *qui usufructum*, D. *de verbor. obligat.* et in l. *prætorie*, §. 1. D. *de prætor. stipulat.* Gloss. et Bart. in l. *hoc amplius*, §. 1. D. *de damno infect.* Dicendum est ergo hanc institutionem valere, ut conditionalè; et quòd talis dies mortis, incertus, quando, licet certus, an, etiam in isto casu faciat conditionem, et suspendatur institutio in eventum conditionis, cum hæres incipiat mori, seu erit in articulo mortis: et hoc idem voluit Azo. relatus per Gloss. in dict. l. *extraneum*, et tenere videtur, C. eod. summa, col. 5. et cum Azo. tenuit Oldral. ut refert Alberic. in dict. l. *extraneum*: et operabitur talis institutio, ut si institutus adivit hæreditatem in tali articulo, eam transmittat ad hæredes, vel saltem si non adivit, transmittit jus deliberandi, ex quo scivit sibi delatam, juxta l. *cum antiquioribus*, C. *de jur. deliber.* et poterit tali modo ista institutione uti, quando testator timeret dilapidationem hæredis in vita, et velit in hoc cautum esse hæredibus, seu descendentibus instituti: et idem quòd ista lex, tenet Gloss. in §. *hæres*, *Instit.* eod. ubi per Joann. Fab.

LEY XVI. — En quantas partes puede partir el fazedor del testamento su heredad entre los herederos.

Partir puede el fazedor del testamento su heredad en tantas partes, quantas quisiere. Pero comunamente touieron los Sabios antiguos, que deve ser departida en cuenta de doze onças (1) (a), que cada vna dellas ha su nome departido en latin. La primera della es llamada, sexcuns; que quiere tanto dezir como onça, e media. E la segunda llaman, sextans; que es tanto como dos onças. E la tercera, quadrans; en que ha tres onças. E a la quarta, triens; que es por quatro onças. E la quinta dixen, quincuns; que es tanto como cinco onças. E a la sexta, semis; que es seys onças. E a la séptima, septans; en que ha siete onças. E a la octava llaman, bes; que es tanto como ocho onças. E a la nouena, dodrans;

en que ha nueve onças. E a la dezima, dextans; que es tanto como diez onças. E a la onzena, deuns; que es por onze onças. E la doze llaman, as; en que se comprenden todas doze. Otros dos nomes y ha, en que se encierran todas estas doze partes sobredichas, assi como lo faze en la postrimera dellas, a que dizen, as; a llaman a la vna dellas pondus, e la otra libra (b).

(a) A semejanza del *as*, que entre los romanos era una moneda de cobre del peso de una libra que se dividia en doce onzas. El nombre de *as hereditario* que se da á la herencia, trae su origen de uno de los modos de testar entre los romanos llamado *per aes et libram*, que consistia en la ceremonia de vender el testador á su heredero toda la herencia por un *as*.

(b) El número *doce* es mas proporcionado que ningun otro para dividirse y subdividirse en partes iguales. Mas tanto la division del *as* en doce partes, segun esta ley, como la del *dupondio*, que es el *as* doble, en veinte y cuatro, y la del *tripondio*, ó *as triple*, en treinta y seis, conforme á la L. 19 siguiente, como pueden ser útiles en el caso de que el testador, ademas de dejar doce ó mas partes de la herencia á varios herederos, nombrase otro sin designarle porcion. Cuando se nombran herederos sin expresar partes, las llevarán todas iguales. Cuando á cada heredero se señala parte, esta le corresponderá; y el resto, si lo hubiere, pasará á los herederos legítimos, que en España, conforme á la L. 1, tit. 18, lib. 10 de la N. R., no son incompatibles con los testamentarios. Cuando el testador designa partes á unos de sus herederos y á otros no, llevarán estos lo que sobre, despues que aquellos hayan sacado las que les estaban señaladas; pero si en vez de sobrar llenasen las partes el *as* ó lo excediesen, tomarán aquellos á quienes no se hizo designacion lo que faltare hasta el *dipondio*; y si el *dipondio* tambien se llenare ó se excediere con las partes señaladas, tomarán lo que faltare para completar el *tripondio*. Mas en todo caso es necesario tener muy presente que estas divisiones proceden solo en el caso de que el testador quiera precisamente que el nombrado heredero sin parte señalada la tenga en realidad, pues de lo contrario siempre deberia suponerse nombrado por si algo sobraba del *as*, mas no para el caso contrario, considerándose por lo mismo tal nombramiento como condicional.

LEY XVI. — Potest testator in quot partes voluerit dividere hæreditatem suam: sed communiter dividitur in duodecim, quarum prima vocatur sexcunx; secunda sextans; tertia quadrans; quarta triens; quinta quincunx; sexta semis; septima septunx; octava bes; nona dodrans; decima dextans; undecima deunx; duodecima as, et clauduntur omnes istæ sub nomine pondus, vel libra. Hoc dicit. Habuit ortum à §. *hæreditas*, *Inst. de hæredib. instituend.* et à l. *servum*, §. *hæreditas*, D. eod. titul.

(1) *De doce onças.* Advertite tamen, quòd quædam sunt nomina numeralia; ut duæ partes, vel tres partes, etc. et tunc in dubio intelliguntur duæ, vel tres partes de duodecim, ut hic, et in l. *interdum*, §. 1. D. *de hæredibus instituendis*, et l. *cum quæstio*, C. *de legat.* et §. *hæreditas*, *Inst. de hæred. instituend.* nisi aliter appareat de disponentis voluntate. Quædam sunt nomina quotæ, ut tertia, quarta, vel decima, et tunc debet intelligi de tertia, vel quarta, vel decima totius hæreditatis, scilicet, cum dicit tertia, ut fiant tres partes totius hæreditatis, et sic de aliis, dict. l. *interdum*, §. fin. et notat Bart. in l. *codicillis*, §. *qui Semproniam*, D. *de usufruct. legat.* si quis ergo peteret duas partes hæreditatis vel fundi, non aliter declarando, intelligitur, quòd petit duas partes de duodecim, ut notat Bartol. in l. *interdum*, §. 1. D. eod. et ibi etiam Joannes de Imol. et idem est in hoc dicendum in aliis, quòd in hæreditatibus, per dict. l. *cum quæstio*, C. *de legat.* si tamen peteret partem simpliciter, non dicendo unam, vel duas, intelligeretur petere dimidiam totius, l. *nomen filiarum*, §. *partitionis*, D. *de verbor. signific.* aliter tamen dicit Angelus in §. *hæreditas*, *Inst.* eod. sed quòd dixi, est verius.

LEY XVII. — Como deue ser partida la heredad entre los herederos, cuando son muchos.

Tres, o quatro omes estableciendo el testador por sus herederos ayuntadamente, non diziendo quanta parte de la herencia da a cada vno, dezimos, que seran herederos todos igualmente (1). Mas si su entencion del testador fuesse atal, que quisiesse dar mas a los vnos que a los otros, estonce deue señalar, en quanta parte establece a cada vno dellos. E si lo fiziere assi, cada vno dellos se deue tener por pagado, con aquella parte que señalo; e non deue mas demandar, nin ouer. E si acaesciesse, que estableciesse a omes ciertos por herederos, en partes ciertas a cada vno; e demas dellas dixesse, que estableciesse a otro heredero, non le señalando cierta parte, estonce cada vno dellos heredara aquella parte que le señalo. E el otro, quiér sea vno, o mas, a quien non señalo parte, heredara todo lo que fincare (2) demas de la heredad, e de las mandas, e de las debdas. Otrosi dezimos (3), que si algun ome estableciesse en su testamento a quatro homes por herederos, en esta manera; mandando a vno la meytad de la heredad, e al otro la otra meytad; e a los otros dos non les señalasse parte ninguna. En tal caso como este, aquellos a quien establecio por herederos en partes ciertas, heredaran la meytad, e non mas, e partirla han entre si igualmente. E los otros dos, a quien non señalo parte, heredaran la otra meytad de todos los bienes del testador, e partirla han entre si igualmente; quier sean escritos assi por herederos, en el comienço, o en medio, o en la fin del testamento (a). E aun dezimos (4), que si el testador partiesse su heredad en quatro partes, de manera que estableciesse en las tres partes herederos igualmente, non dando al vno mayor parte que a los otros; si non fiziesse mencion de la quarta parte que remanesciesse, deuenla partir entre si esos mesmos, a quien establecio por herederos en las tres partes (b); tomando cada vno dellos, tanto el vno como el otro. Mas si estableciesse por heredero alguno dellos en mayor parte que a los otros, estonce deuen partir la quarta parte sobredicha, segun la quantia en que fue cada vno establecido por heredero (c).

(a) Véase nuestra nota 2.<sup>a</sup> a la ley precedente.

(b) (c) En uno y otro caso esta quarta parte sería para los herederos *ab-intestato*, conforme a la L. 1, tít. 18, lib. 10 de la N. R., en virtud de la cual se halla abolido el derecho de acrecer, que solo puede hoy existir por voluntad presunta del testador, segun lo que dejamos expuesto en la nota a la L. 14 de este título, que puede verse.

LEY XVII. — Quilibet hæredum habet tantam partem, quantam sibi testator declaravit, sed si plures sunt conjuncti instituti succedunt æqualiter. Sed si primum in tota, secundum in remanenti parte, primum habebit totam hæreditatem, et secundus nihil, cum pars aliqua non sit remanens. Si verò quidam in certis partibus, et unus sine partibus hæredes instituantur, demptis partibus assignatis, habebit residuum institutus sine parte. Si autem unum in dimidia, et alium in dimidia, et alios duos instituat sine partibus; primi duo habebunt dimidiam, alii aliam dimidiam, sive in principio, vel in medio, aut in fine testamenti instituantur. Item tribus institutis in tribus partibus hæreditatis æqualiter, si de quarta parte non est dispositum, dividunt quartam illam æqualiter. Si tamen inæqualiter sunt instituti, dividunt quartam pro partibus hæreditariis. Hoc dicit.

(1) *Egualmente*. Adde l. *quotiens*, §. *hæredes*, D. eod. et *Instit. eod.* §. *et si plures*, et sic indeterminata dispositio relata ad plura extrema, simpliciter ipsa et æqualiter respicit.

(2) *Todo lo que fincare*. Adde l. *item*, quod *Sabinus*, in princ. D. eod. et *Instit. eod.* §. *sed si plures*.

(3) *Dezimos*. Adde §. *et si plures*, *Instit. eod.*

(4) *E aun dezimos*. Adde l. *interdum*, §. 1. D. eodem, et *Instit. eod.* §. *videamus*.

LEY XVIII. — Como, el testador que parte sus bienes en cuenta de mas de doze onças, quanta parte deue auer cada vno de los herederos.

En doze onças deue ser partida, e contada, la herencia del testador, assi como de suso diximos. Pero si alguno fiziesse mas partes della, como si estableciesse quatro herederos, a cada vno dellos en quatro onças; estonce dezimos, que deuen aducir (1) la herencia a cuento de doze onças, descontando a cada vno dellos vna onça, assi que ayan todos quatro a tres onças. Ca, bien assi como diximos en la ley ante desta, que quando el testador estableciesse tres herederos en las tres partes de su heredad, si non faze mencion de la quarta, que la deuen estos mismos herederos partir entresi igualmente (a): tenemos otrosi por bien, que quando acaesciere, que la departe en mas, que mengue a cada vno de los herederos, aquello que fue demas mandado, assi como sobredicho es (b).

(a) Aquí repetimos lo que hemos advertido en la nota 2.<sup>a</sup> a la ley que precede.

(b) Cuando exceden a la herencia las partes en que son instituidos los herederos, se les rebaja el excedente a prorata, como se verificaria, por ejemplo, si algun testador dejase a un heredero la mitad, a otra la tercera y a otro la quarta parte de la herencia.

LEY XVIII. — Si quatuor sunt hæredes instituti, quilibet in quatuor uncias, habebit quilibet tres, ne ultra duodecim uncias hæreditas dividatur. Hoc dicit. Concordat l. *item quod Sabinus*, cum l. seq. D. eod. tit. et l. *Julianus*, l. D. eod. tit.

(1) *Aducir*. Adde l. *interdum* §. 1. D. eod.

LEY XIX. — Como puede ser partida la heredad del testador en mayor cuento de doze onças.

Pondus en latin, tanto quier dezir en romance, como doze onças, en que deue ser departida la heredad del testador. E otrosi llaman a otra palabra en latin, dipondium; que quier tanto dezir como veinte, e quatro onças. E a otra dizen tripondium; que es por treinta, e seis onças. En tantas onças como se entienden por estas palabras sobredichas, o en mas, o en menos, puede el testador departir su heredad, si quisiere. E porende dezimos, que quando es manifesta la voluntad (1) del testador, que su entencion era de partir su heredad en mas partes de doze onças, como si estableciesse a vno por heredero en doze onças, e a otro en seys (2), e non fiziesse mencion de las seys onças que fincauan para cumplir la cuenta del dipondio; que estonce deue auer aquel a quien es establecido por heredado en las doze (3) onças, las dos partes de toda la heredero, e el otro a quien establecio en las seys, deue auer la tercera parte (a). E esso mismo sería, si primeramente estableciesse par heredero en el testamento al vno en las seys onças, e despues al otro en las doze (b). E si acaesciesse, que el testador estableciesse tres herederos,

diziendo al primero, e al segundo (4), e al tercero, que a cada vno dellos establecia por heredero en toda su heredad; en tal caso como este, deuen partir todos tres toda la heredad entre si igualmente (5). Otrosi dezimos, que dexando el fazedor del testamento vn heredero, diziendo que aquel ouiesse todos sus bienes, si despues desto dixesse, que establecia por heredero alguno otro en la parte que fincaua (6), estonce dezimos, que deue auer el primero toda la heredad, e el postrimero non aura ende ninguna cosa. Pero, si este atal que fuesse establecido por heredero en todo, fuesse tal ome, que segun derecho non pudiesse heredar (7) a otro, si el testador estableciesse despues a otro, diziendo assi; quel fasia su heredero en aquella parte quel primero non podria auer; estonce heredara el segundo (8) toda la heredad, e el primero non aura ende nada, quando tal fuesse como sobredicho es.

(a) (b) Aquí en el supuesto de que el testador divide la herencia en veinte y cuatro partes, y deja doce de estas a un heredero y seis a otro, sin disponer de las seis restantes, se atribuyen dos terceras partes de la herencia al primero, y la otra tercera al segundo, conforme al derecho de acrecer. Mas como en virtud de la L. 1, tít. 18, lib. 10 de la N. R. desapareció el forzoso derecho de acrecer, en el caso de que un testador divida hoy la herencia en veinte y cuatro partes, dejando doce de las mismas a un heredero, y seis a otro, sin disponer de las seis restantes, pasarán estas a los herederos legítimos. Véase nuestra nota a la L. 14 de este título.

LEY XIX. — Si testator primum in duodecim uncias instituit, secundum in sex uncias, vel è contra, unus habebit duas partes, alius tertiam hæreditatis: et si primum in tota hæreditate, secundum in tota, succedunt æqualiter: sed si unum in tota, alium in partem, quam primus habere nequivit, instituat, et primus non est capax, tunc secundus habebit totam hæreditatem. Hoc dicit.

(1) *La voluntad*. Hoc ideo dicit propter contrarium, quod posset formari de l. *cum quæstio*, C. de leg. nam in dubio cum uni relinquatur totum, alii partem, videtur adimere a primo, quod dat secundo instituto, ut in dict. l. *cum quæstio*; vide distinctionem Azo. C. eod. in summa, col. penult. et per Bart. et Imol. in l. *interdum*, §. *denique*, D. eod.

(2) *En seys*. Intellige ita, quòd constat ex conjecturis, quòd intellexit de aliis uncias, et sic videatur, quòd voluit excedere assem, ut supra dixi; vide per Bart. in dict. §. *denique*.

(3) *Las doze*. Hic enim constat, quòd voluit excedere assem, quia totum non potest adimi a parte.

(4) *Segundo*. Adde l. *si quis hæredes*, D. eod. ubi ponitur in fortioribus terminis.

(5) *Egualmente*. Et sic primò nominatus non habet plus juris, quam secundo, vel tertio loco nominatus, quod inducit Bald. et Ang. in dict. l. *si quis hæredes*, ad quæstionem, ut si primus canonicorum habet primam vocem in eligendo Episcopum, non tamen erit per hoc sua vox potentior aliis vocibus canonicorum; et idem dicit Angel. in antianis civitatis, quorum prima vox est vexilliferi iustitiæ. Vide hodie, quod in hoc disponitur per II. hujus regni.

(6) *Que fincaua*. Adde l. *item quod Sabinus*, in §. 3. vers. *aliter*, D. eod. Nota ergò, quòd appellatione residui, vel reliqui, nihil continetur, si nihil superest; et facit, secundum Joan. de Imol. ad notata in l. *suus quoque*, D. eod. quòd quando instituitur filius in re, quæ non est in rerum natura, vel in re sacra, vel religiosa, vel in re propria, quòd institutio sit nulla, et filius tanquam præteritus possit dicere testamentum nullum; quod est notabile, secundum Bald. et Angel. in dict. l. *suus quoque*.

(7) *Heredar*. Benè tamen potest institui incapax, in tempus, quo capere possit, l. *in tempus*; D. eod. l. *sicut*, et ibi Gloss. D. *quib. mod. ususfr. amittat*. unde dicit Bald. in l. *si quis instituitur*, D. eod. quòd si instituitur spurius, cum legitimabitur; id est, cum capax

erit, quod tenet institutio, per dict. l. *in tempus*; et quòd videtur, quòd interim, antequam legitimetur, poterit bonorum possessionem agnoscere, tanquam institutus sub conditione, et poterit bona administrare, tanquam curator; si tamen non legitimetur, tenetur reddere rationem de gestis illis, ad quos hæreditas pertinet, secundum Baldum, et Angel. ibidem: et licèt ibi Joan. de Imol. dicat istud menti tenendum; idem tamen in dict. l. *in tempus*, col. 1. dicit, quòd hoc fortè non procedit, quia esset facere fraudem legi, quæ vult, quod spurius non possit se immiscere paternis bonis, l. 1. et 5. C. de *natural. liber.* et sub tali colore non videtur posse se immiscere, neque ut curator, per id quod habetur in simili in cap. *avaritiæ, de elect.* lib. 8. imo et plus voluit Bald. in l. *eam quam*, col. 11. C. de *fideicommiss.* vers. *et ea hoc infertur*, quod si pater legat spurio cum capere potuerit, non valet legatum, ex quo prohibetur testator vitio suo, et non alieno testari circa spurium; allegat in argumentum l. *si minor*, D. de *serv. exportand.* sicut neque potest, secundum eum donare vir uxori irrevocabiler, etiam dicendo, cum vidua erit, neque damnato in metallum, dicendo, cum capere poterit, quia licentia testandi debet inesse testatori tempore testamenti, l. 1. §. *sed si filius D. de legat.* 3. et quia secundum eum, cum nihil possit relinquere spurio, ergo neque spes, quæ aliquid sit, ei relinqui poterit: et istud dictum Bald. dicit pulchrum, et singulare Paul. de Castr. in l. 1. col. fin. D. de *regul. Caton.* qui etiam dicit non obstat dictam l. *in tempus*, quia ut ipse ait, loquitur illa lex, quando defectus provenit aliunde, et non a testatore. Sed quòd sit de jure, ista opinio, quòd spurius possit institui a patre cum legitimabitur, est communis, et eam tenent communiter Doct. in l. *Gallus*, §. *institvens*, D. de *liber. et posthum.* ubi vide Alexand. defendentem hanc opinionem, et respondentem ad fundamenta Baldi, et ibi etiam impugnat dictum Imol. in dict. l. *in tempus*, dicens non multum stringere; ubi etiam respondet ad dictum cap. *avaritiæ*. Mihi tamen multum probabilis videtur opinio Imol. et obvians fraudibus, pro qua etiam facit, quia ut notat Glossa in parte *coguntur*, in l. *eam quam*, C. de *fideicommiss.* et in l. *cogi*, §. *hi qui solidum*, D. ad *Trebell.* filius spurius, cum sit incapax, in totum non potest institui, etiam si gravetur per fideicommissum, ut restituat hæreditatem alii; etiam si fideicommissarius esset persona, quæ verisimiliter acceptaret, ut et dicit Alexand. in dict. §. *institvens*, col. 2. Nota etiam, quòd si filius esset incestuosus, non potest institui, etiam cum capere poterit, ipse neque ejus filius, licèt legitimus, secundum Bald. per textum ibi in l. *si quis incesti*, C. de *incest. nupt.* et in hoc etiam videtur inclinare Alexand. in dict. §. *institvens*, adde Bald. in cap. *in presentia, de probat.* et procedit illa l. quando est incestuosus, et natus ex matrimonio incestuoso; unde idem esset, si nasceretur ex quolibet matrimonio a jure interdicto, ut dicit Gloss. in dict. l. *si quis incesti*, et adde ad prædicta Corsetum in *singularibus*, in verbo *hæres*: non poterit ergo institui majoria in incestuosum filium, vel ejus filium, etiam sub conditione, si legitimabitur, persupradicta. Dubitari etiam potest circa materiam dictæ l. *in tempus*, an mulier constante matrimonio possit alienare rem dotalem, conferendo alienationem in tempus soluti matrimonii; et Joan. de Imol. vult, quòd non; in repetit. cap. *cum contingat*, col. 14. de *jurejur.* contrarium tamen vult Bald. novell. in tract. *de dote*, charta 28. col. 4. ad fin. Mihi plus placet opinio Imol. cum lex ab ipso initio resistat consilio mulieris alienantis, argum. l. *si minor*, D. de *serv. exportand.* et ut dos sibi conservetur in casu soluti matrimonii, ut iterum nubere possit; licèt in casu, in quo alienatio fieret in tempus soluti matrimonii per mortem ipsius uxoris, fortè posset procedere opinio Baldi novell. ex quo cessat ista ratio: quod tamen saltem intelligerem, si alienatio esset utilis mulieri, per textum in l. *ita constante*, D. de *jur. dot.* Limita etiam, quod habetur in dict. l. *in tempus*, per l. *inter stipulantem*, §. *sacram*, D. de *verbor. obligat.* et ibi Jas. col. 4. Vide etiam in materia, quod notat Bart. in l. 1. §. *nuntiatio*, D. de *nov. oper. nuntiat.* col. 5. el Bald. in l. 1. C. de *contrah. empt.* et in l. 1. C. de *nundin.*

(8) *El segundo*. Adde l. 2. C. eod. et Azo. C. eod. in summa, col. penult. in fine.