

tomado la herencia del finado. Otrosi dezimos (6), que si algund ome que fuesse aforrado (c) de su señor, non ouiesse fijos (7) que heredassen lo suyo, nin fiziesse testamento, mas dixesse assi: Ruego a fulano, que fue mi señor, que ha derecho de heredar (8) lo mio, que de tantos marauedis, o tal cosa, o tal ome. Ca si acaesciese, que este señor atal muriesse en ante que entrasse la heredad del aforrado, maguer la entrassen sus fijos despues, non son tenudos de pagar las mandas que el aforrado ouiesse assi dexadas; como quier que lo fueran, si su padre ouiesse entrado tal herencia, ante que muriesse.

(a) LL. 1 y 43, tit. 3, lib. 3 del F. R.

(b) Pero téngase entendido respecto á los herederos forzosos que no puede ser gravada la porcion legítima ni con condiciones ni de otro modo alguno. Véase nuestra nota á la L. 9, tit. 4 de esta Partida.

(c) En cuanto á la esclavitud, puede verse nuestra nota 1.^a á la L. 6, tit. 4 de esta Partida.

LEX V.—Si quis ab intestato moriturus dicat coram testibus, quod Titius, qui est ei ab intestato successurus, det p. c. aureos, si ille nolit esse hæres, alius ulterioris gradus succedens hoc tenetur solvere, secus si sit ejusdem gradus; idem dicendum est de liberto. Hoc dicit.

(1) *Diximos*. Prosequitur dicta Azon. C. eod. in summa, col. 2. vers. *licet autem dixerim*.

(2) *Fulano*. Hic ponitur casus l. 1. §. fin. D. de legat. 3.

(3) *Desques del*. Id est, qui erat in gradu sequenti. Et sic collige, prout notat Gloss. in l. si Titio et Mavio, §. Julianus, et ibi notat Bald. D. de legat. 2. quod ab intestato ille demum videtur venire ex tacita voluntate defuncti, qui est proximior tempore mortis, non ille qui est ulterior in gradu. Adde tamen, secundum Bald. quod notatur in l. 1. §. vel maximè, D. de collat. bonor.

(4) *Mas si este*. Hic ponitur casus l. si Titio et Mavio, §. Julianus, D. de legat. 2. et approbatur hic secunda positio glossæ, quæ fuit Azon. quam etiam tenuit Dinus, et Alberic. ibi.

(5) *Tenudo*. Videbatur dicendum contrarium, ex quo legatum nominatim fuit relictum nomine proprio ab eo, qui repudiavit; unde portio hæreditatis ejus sine onere transire debebat ad cohæredes ab intestato, ut in l. pater meus, §. quod alicujus, D. de legat. 2. et ita tenet Bart. in dict. §. Julianus, et etiam Joan. de Imol. et est communis opinio, prout attestatur ibi Paul. de Cast. et idem Paul. in l. licet Imperator, D. de legat. 1. Unde dicendum est, quod ista lex sit expressa contra illam communem opinionem, et quod approbetur hic opinio Azon. de qua per Gloss. in dict. §. quod alicujus, scilicet quod ille §. corrigatur, si intelligatur in hæreditate caduca vel quasi caduca, per rescriptum Severo, de quo fit mentio in l. si Titio et Mavio, §. Julianus, D. de legat. 2. et in l. non justam, C. ad Trebell. quam opinionem Azonis tenet Paul. de Cast. in dict. l. licet Imperator, et in dict. §. quod alicujus; et sic attenda dispositione hujus legis est dicendum, quod quando aliquis est institutus, vel nominatus de his, qui succedunt ab intestato, etsi legata nominatim, et proprio nomine fuerint relicta à tali hærede instituto, vel ab intestato succedenti, licet de rigore verborum non debeantur à substituto, vel alio succedente ab intestato, etsi sit in pari gradu cum eo, à quo est legatum, ut in dict. §. quod alicujus, tamen ex rescripto dicti Imperatoris, qui fuit interpretatus contrarium de æquitate, et ex conjecturata mente defuncti debentur, ut in dict. §. Julianus; quàm æquitatem amplectitur ista lex Partitarum. Et istam opinionem, ut dixi, ut procedat etiam de jure communi, latè comprobatur Paul. in dict. l. licet Imperator, ubi etiam aliter respondet ad dictum §. quod alicujus, ut procedat, quando legata non habuerunt originem in persona nominatim gravati, quia non erat in rerum natura tempore gravaminis; quod in casu hujus legis cessat, cum hic vivebat, sed repudiavit hæreditatem. Vide plenè per Alexand. in dict. l. licet Imperator, col. 2. et 3. ubi refert Rapha. et Cristofor. de Cast. idem tenentes cum Paul. et dicit utramque opinionem esse

sustentabilem, sed quod non sit recedendum à communi opinione. Tene ergo menti istam legem Partitarum, quæ decedit istud dubium contra dictam communem opinionem.

(6) *Dezimos*. Concordat cum dict. l. 1. §. sed et si à patrono, D. de legat. 3.

(7) *Fijos*. Vide in l. 10. tit. 22. 4. Partit. ubi etiam ponit de fratre.

(8) *Heredar*. Vide in dict. l. 10. et in §. sed nostra, Instit. de succes. libert.

LEY VI.—Si el fazedor del testamento diesse su sieruo a otro, en manera que le aforrasse, e le mandasse que diesse alguna cosa a otro, como non es tenudo de lo fazer.

Si el fazedor del testamento diesse su sieruo (a) a otro, en tal manera que lo aforrasse luego, e por esta razon, que gelo daua, lo quisiesse agraviar, rogandole, o mandandole, que diesse alguna cosa a otro, dezimos (1) que non le puede agraviar, nin es tenudo (2) de pagar la manda aquel a quien diesse el sieruo en esta manera: mas si gelo diere, diciendo assi, que le daua el sieruo so tal condicion, que se seruiesse del, e le fiziesse libre, fasta algund tiempo (3), o dia cierto, estonce bien lo podria rogar, que diesse alguna cosa a otro; e aquel que recibiesse el sieruo en esta manera, tenudo es de pagar tal manda como esta, fasta aquella quantia (4), que montare la ganancia quel vino por razon del sieruo, o del seruicio que recibio del, desde el dia que lo recibio fasta el dia que lo aforro. Otrosi dezimos, que si el señor franqueasse por si su sieruo, e non le diesse ninguna cosa de sus bienes, que por razon del aforramiento (5) non lo puede agraviar, mandandole que de alguna cosa a otro en razon de manda. E aun dezimos, que si algund ome rogasse a otro, que aforrasse su sieruo, dexandole en su testamento alguna cosa de lo suyo porque lo fiziesse, si despues desto recibiesse el señor del sieruo aquello que le auia mandado, maguer el sieruo valiesse mucho mas que aquello que auia recibido, que pues que lo recibio, que se tuuo por pagado dello. Pero si tal sieruo fuesse ageno (8), e valiesse mas que aquello que le dieron, de guisa que el señor non lo quisiesse dar por tanto; estonce aquel, a quien rogaron que lo aforrasse, non es tenudo de dar por el mas de aquello que recibio. E si por este precio non lo puede auer, deuelo guardar, e trabajarse (9) todauia, de lo auer por aquel precio, si pudiere; ca tales cosas son, que non puede ome acabar en vn dia, que las acaba en otro. Mas si algund testador dexasse marauedis ciertos en su testamento a algund ome, e mandasse a aquel a quien los dexo, que diesse a otro mas de aquello que el le auia dexado, dezimos, que este atal non es tenudo de pagar ninguna cosa, demas de aquella quantia que recibio, maguer ouiesse recebido (10) aquello que el testador le mando.

(a) Respecto á la esclavitud, véase nuestra nota 1.^a á la L. 6, tit. 4 de esta Partida.

LEX VI.—Legato servo, ut statim legatarius eum manumittat, non potest legatario hujus preterito aliquid onus imponi; secus si post tempus est manumittendus, tunc potest apponi ejus considerato servitii commodo; nec etiam servo in testamento manumisso, cui nihil aliud relinquatur, potest onus imponi. Sed legatarius rogatus servum suum manumittere, si legatum recepit, etiam si minus va-

let, tenetur; sed si est alienus, non tenetur pro eo plusquam recepit, dare. Item legatarius quantitatis non potest in majori quantitate gravari. Hoc dicit.

(1) *Dezimos*. Prosequitur dicta Azon. C. eod. in summa, col. 2. vers. *si tamen servum tibi legavero*.

(2) *Nin es tenudo*. Concordat cum l. planè si filium, §. fin. D. de legat. 1. nam non est locupletior, qui libertum habet, ut ibi per Glossam, is enim demum pecuniam ex causa fideicommissi præstare cogendus est, qui aliquid ejusdem generis, vel simile ex testamento consequitur, verba sunt illius legis; quæ regula, secundum Baldum ibi, non ita bene alibi reperitur. Joann. de Imol. Paul. etiam de Castr. ibi notat, quod ex jure patronatus non dicitur quis locupletior, ut propter ipsum possit pecuniaritur gravari. Adde quod notatur in l. naturalis, §. fin. D. de præscript. verb.

(3) *Fasta algund tiempo*. Concordat cum l. si mulier, §. Julianus, D. de legat. 3.

(4) *Fasta aquella quantia*. Adde l. 3. supra eod.

(5) *Por razon del aforramiento*. Adde dict. l. plane si filium, §. fin. D. de legat. 1. cum enim libertas sit res inestimabilis, non potest gravari onere pecuniario, vel estimabili: et ex hoc allegatur illa lex, quod finiti ad infinitum nulla est proportio, secundum Bald. et Paul. ibi.

(6) *Aforrarlo*. Concordat cum l. si legatario, et cum l. generaliter, §. si quis alienum, D. de fideicommiss. libert. et l. si debitor, in princ. et §. in fideicommissaria, eod. tit.

(7) *Porque semeja*. Adde l. Imperator, §. si centum, D. de legat. 2. et in l. sed si non servus, D. ad leg. Falcid. et dixi supra eod. in l. 3. et facit hoc, secundum Bald. in d. c. l. Imperator, §. si centum, quod damnatus in testamento vendere rem, non possint intentare remedium l. 2. C. de rescinden. vendit. quod Imol. ibi intelligit, et limitat, quando esset à testatore designatum pretium certum: vide ibi per eum.

(8) *Ageno*. Adde l. si cui, et l. generaliter, §. si quis alienum, D. de fideicommiss. libert.

(9) *Trabajasse*. Adde l. deberi. C. de fideicommiss. libert. ubi ponitur etiam ista ratio, quam hic ponit ista lex, quæ potest induci, ut gravatus per fideicommissum, ut emat talem rem, et ponat eam in majoria, quod licet dominus rei ab eo requisitus, ut vendat, nolit vendere, et ita respondeat, quod propter hoc non liberatur gravatus, sed teneatur ad tale gravamen, si in posterum res talis possit haberi, ut ponatur in majoria: vide etiam per Bald. in dict. l. deberi, ubi hoc inducit ad alia, quæ sunt notanda: neque obstat l. pater filium, §. fideicommissit, D. de legat. 3. quia ibi deficit spes possibilitatis adimplendi jussa defuncti propter dissolutionem collegii.

(10) *Maguer ouiesse aquello recebido*. Nota hæc verba, et adde quæ habentur supra eod. l. 3. An autem possit deducere sumptus, quos fecit in consequendo legatum? Videtur, quod sic, argumento l. si legatarius, D. de legat. 3. An autem filia possit gravari in dote recepta, ut eam restituat? Vide l. fin. §. fideicommissit, aliàs incipit, filia fideicommissit, D. de legat. 2. et quod ibi dicit Bartol. et Bald. in l. cum virum, C. de fideicommiss.

LEY VII.—Como el heredero deveu caber el ruego del testador, mandandole dar a otro, fasta en aquella quantia que recibio del.

En vno con su fijo (a) estableciendo el fazedor del testamento a otro por su heredero, diciendo assi: Ruego, que quando tu murieres, que establezcas (1) a este mio fijo por heredero en vno con tus fijos. Si este atal recibiesse la heredad del testador sobredicho, tenudo es de cumplir tal ruego como este, fasta quanto monta la herencia en que fue establecido por heredero, con los frutos que recibio della. Otrosi dezimos (2), que faziendo algun ome alguna manda a otro de cosa cierta, diziendole assi: Ruego, que despues que auras recibida, e auida tal cosa, que yo te mando dar, que la des a fulano. En tal caso como este dezimos, que tenudo es este a quien es fecha tal manda, si la ouiere, de la dar al otro, a quien el testador mando que

fuesse dada. E si auer non la pudiere este que recibio el ruego del fazedor del testamento, deveu otorgar al otro el derecho que en ella ha, porque la pueda demandar, e auer. E si acaesciere, que a este atal ouiesse el testador mandado alguna cosa otra apartadamente para si, demas de aquello que le ouiesse rogado quel diesse al otro, si ouiesse ya recebido aquella suya, e fuesse negligente en demandar lo que deuia auer por el otro, si se perdiessse por su culpa (3), dezimos que estonce tenudo es de la pechar. Mas si apartadamente non le ouiesse mandada ninguna cosa, maguer por su culpa se parasse mal la manda, quel deuia recabdar, e el otro deuia auer, estonce non seria tenudo de lo fazer emienda ninguna por esta razon. Fuera ende, si le fuesse prouado, que se perdiere por algund engaño (4) quel ouiesse fecho.

(a) Como los hijos son herederos forzosos de los padres en las quatro quintas partes de la herencia, sin que esta porcion legítima pueda ser gravada de modo alguno, solo podrá concurrir hoy algun extraño con los hijos en la quinta parte restante, de la cual puede libremente disponer el testador; mas en tal caso el extraño se dirá que lleva un legado, mas bien que parte de la herencia. Véanse nuestras notas 3.^a á la L. 17, tit. 1, y única á la L. 9, tit. 4 de esta Partida.

LEX VII.—Possum rogare illum, quem cum filio meo institui hæredem, ut filium meum cum suis instituat; et tenetur quatenus ei accedit cum fructibus inde perceptis. Item legatarius certæ rei, rogatus eam alii restituere, tenetur, si eam habet; aliàs ad cedendum actionem tenetur substituto: et si plus quàm res illa ei relinquatur, et habeat, et sua culpa res restituenda perditur, vel negligentia in petendo imputetur, tenebitur substituto; sed si aliud ei legatum non fuit, non tenetur, nisi de dolo. Hoc dicit.

(1) *Que establezcas*. Potest enim quis gravari, ut aliquem hæredem instituat, ut hic, et in l. Imperator, §. cum quidam, D. de legat. 2. de quo ista lex sumpta est.

(2) *Dezimos*. Concordat cum l. Imperator, in princip. de legat. 2. et cum l. si legatarius, D. de legat. 3.

(3) *Por su culpa*. Concordat cum l. si servus legatus, §. cum quid, D. de legat. 1. et intellige de culpa levi, quia est ad similitudinem contractus, ut ibi habetur, et tenet ibi Albericus; habes ergo hic, et in dict. §. cum quid, de qua culpa teneatur legatarius fideicommissario; de qua autem teneatur hæres legatarius, et fideicommissarius, dic, ut in l. cum res, §. culpa, D. eod. De qua vero teneatur executor legatarius, vide per Bald. in dict. §. cum quid, ubi concludit, quod si erat mixtus executor, ut quia aliquod commodum sibi remanebat ex testamento, tunc teneatur etiam de levi culpa; si autem sit merus executor, ut quia nullum commodum habebat ex testamento, et quod tunc solum teneatur de dolo, et ista culpa, per illum textum juncta l. quod Nerva, D. deposit. et facit ista lex, ut possessor majoricatus teneatur ipse, et ejus hæredes ad resarcionem damnorum, quæ culpa sua evenerunt in rebus majoriæ. Sicetiam Prælati teneatur resarcire ecclesiæ omne damnus, quod contigit propter ejus negligentiam, Glos. in authen. idem de Nestorianis, C. de hæretic. Et notat Joan. de Plat. per textum ibi in l. unic. C. de colon. Illyrician. lib. 11. in fin. Adde etiam de Prælato dimittente per negligentiam rem ecclesiæ præscribi, Gloss. in cap. placuit, el 2. 16. quæst. 3. et Abb. in cap. ex præsentium, de pignor. in 3. notab. et in cap. 2. de donat. et in cap. 1. col. 3. de in integr. restitut. et per Francisc. Bald. in tractatu præscrip. charta. 43. col. 2. et dicebat Gloss. in cap. sæpe fit, 21. quæst. 2. clericum posse privari ecclesia, si negligit agros, vel alias utilitates ecclesiæ. An autem compensetur tale damnus illatum in rebus majoriæ, vel ecclesiæ cum lucro, sive melioramentis in illa re factis? Vide quæ notantur in l. 1. si negotia, D. negot. gest.

(4) *Engaño*. Vel lata culpa, quia est ad similitudinem contractuum bonæ fidei, ut in dict. §. cum quid, et l. si ut certo, §. interdum, D. commodat.

LEY VIII.—Como quando el fazedor del testamento dexa a algund ome por su heredero, non puede dexar mandas al sieruo del.

Si el señor de algun sieruo (a) fuesse establecido por heredero de otro, non podria el fazedor del testamento despues mandar ninguna cosa de las suyas al sieruo del heredero (1); fueras ende, si gela manda con condicion, o fasta dia, o tiempo cierto, diziendo assi: Mando tantos marauedis, o tal cosa, a tal sieruo de mio heredero, si caesciere quel aforrre su señor fasta tal dia; o poniendole otra condicion semejante desta. Ca, si caesciere que se cumple la condicion, aura el sieruo la manda, e non de otra guisa. Mas si el sieruo (2) de alguno fuesse establecido por heredero de otro, si aquel mismo que lo establecio, mandasse alguna cosa al señor; estonce dezimos, que si en ante que entrasse la heredad el sieruo, le aforrre su señor, o lo vendiesse, estonce aura el señor la manda, e el sieruo la heredad.

(a) En cuanto á la esclavitud puede verse nuestra nota 1.^a á la L. 6, tit. 4 de esta Partida.

LEX VIII.—Servo hæredis non potest pure legari, sed ad diem, vel sub conditione sic; et si liber fuerit, cum cesserit dies legati habebit illud. Sed si servo instituto, ejus domino quid legetur, et ante aditionem efficiatur liber, habebit dominus legatum, et servus hæreditatem. Hoc dicit.

(1) *Al sieruo del heredero.* Idem dic, si legetur servo testatoris, ut in l. *servis*. C. de *legat.* et idem dicendum in monacho, et monasterio, vel è contra, sicut hic dicitur de servo, et hærede, Joann. Fabr. in §. *an servo*, in fin. *Institut. de legat.* Sed an ad alimenta valeat relicto proprio servo? Vide l. *servos*, et ibi Bart. D. de *alim. et cib. legat.* Et an à patre possit legari filio? Vide in l. *filium*, D. de *aur. et argen. legat.* et in l. *ubi pure*, in princ. D. ad *Trebell.* et in l. *cum filio*, ubi per Bart. col. 1. in fin. D. de *legat.* 1. ubi Bart. vult, quod si pater, ad quem pervenit hæreditas mediante filio, gravetur restituere hæreditatem filio, quod censetur rogatus restituere post mortem patris, non ante: allegat l. *epistolam*, §. 1. D. ad *Trebell.* ubi etiam Paul. de *Castr.* refert hoc dictum Bartoli; licet si pater esset institutus, et gravatus restituere, videretur gravatus pure. Et sic non valeret de jure Digestorum, per §. *an servo. Instit. de legat.* de quo ista lex sumpta est, nisi apposerit verba, per quæ voluerit differre in tempus, quo esset effectus sui juris: de jure vero novo tanquam adventitia quoad proprietatem filio quærerentur, et sic valeret gravamen, ut etiam vult Joan. Fab. in dict. §. *an servo*.

(2) *Mas si el sieruo.* Rationem diversitatis inter istum, et primum casum ponit textus in dict. §. *an servo*, quia in casu isto hæreditas delata servo est separata à legato mihi facto; quod non est, quando servo meo est legatum à me instituto, quia legatum non separatur ab hæreditate. Et ibi declarat Ang. scilicet quod quando dominus est hæres institutus, et legatum ejus servo, hæreditas et legatum pendent à sola voluntate domini, quando vero institutus est servus, tunc non pendent à sola voluntate domini, quia etiam concurrere debet voluntas servi in adeundo, ut in l. *cum proponas*, C. de *hæred. instit.*

LEY IX.—Como la persona de aquel, a quien es fecha la manda, deve ser nombrado ciertamente.

La persona de aquel a quien es fecha la manda, deve ser puesta, e nombrada ciertamente, de guisa que puedan saber quel es, o por su nome, o por otras señales; ca si cierta non fuesse, non valdria la manda. E esto seria, como si el testador ouiesse dos amigos (1), que ouiesse el vno nome assi como el otro, e dixesse assi: Mando a fulano mio amigo tantos marauedis, o tal cosa;

e non dixesse el sobrenome de aquel a quien lo mandava. Ca pues que non se puede saber (2) ciertamente, qual de aquellos sus amigos quisiera el testador que ouiesse aquella manda, porende non vale, nin es el heredero tenuto (3) de la cumplir. Pero si fuesse cierta la persona de aquel a quien fuesse mandada, maguer errasse (4) el testador en el nome, e en el sobrenome, de aquel a quien la fiziesse, non empesce tal yerro, nin se embarga porende la manda.

LEX IX.—Si legatur Titio, et sunt duo Titii, nec de quosensit testator apparet, non valet legatum propter incertitudinem; sed ubi de persona constat, error nominis vel pronominis non nocet. Hoc dicit.

(1) *Dos amigos.* Concordat cum l. *si quis servum*. §. *si inter*, D. de *legat.* 2. et cum l. *si fuerit*, D. de *reb. dub.* et exponit Alberic. in dict. §. *si inter*, quando erant amici testatoris pari amicitia: bonus textus, licet ipse non allegat, in dict. l. *si fuerit*, ubi expressè notat Socinus, quod debetur majori amicitia conjuncto; licet postea arguit in contrarium, quod dicitur §. *si inter*, indistinctè loquatur, et non benè se firmat. Secus vero, si unus non est amicus, alter sic, cum propter meritum et amicitiam legetur, l. *neque adjectis*, D. *pro socio*; et benè confert quod notat idem Alberic. in l. *si servus plurium*, §. fin. col. 2. D. de *legat.* 1. ubi inducit illum textum ad questionem, quam dicit habuisse de facto de quodam, qui fuerat electus ad quoddam officium, qui vocabatur Lanfrancus Fustini, et duo erant qui tali nomine vocabantur, et petebant se admitti ad tale officium, quod si unus erat consanguineus electoris, alter non, quod præferendus sit consanguineus. Capitur enim conjectura ex consanguinitate, et amicitia, ut in dict. §. fin. et subdit ibi notabile verbum, quod quando elector declarat, de quo senserit, standum sit ejus declarationi in dubio, argumento l. in *prætoris*, D. de *prætor. stipulat.*, et in l. in *ambiguis*, D. de *regal. jur.*

(2) *Non se puede saber.* Facit ad questionem de partu gemino, de qua tetigi in l. 2. tit. 3. *Partit.* 2. de incertitudine verò circa res, vide Gloss. et Doctor. in dict. §. *si inter*.

(3) *Nin es el heredero tenuto.* Posset tamen ipse, si vellet, eligere cui solvat, ut probat textus cum glossa in dict. §. *si inter*. Et si ita solveret hæres, legatarius possideret titulo pro legato, et non titulo pro donato, ut ibi declarat Bart. Quod optimè confert ad questionem in materia majoriæ, ut si aliqua incertitudo oriatur ex verbis institutionis majoriæ, quis sit vocatus à constituyente, et de communi assensu illorum, qui prætendunt jus ad bona majoriæ, declaratur quis eorum succedat, quod videtur succedere titulo majoriæ, et cum vinculis, et gravaminibus in institutione majoriæ expressis, et non titulo pro donato. Tene menti, et ut hic vides, approbatur glossa dicti §. *si inter*, cum glossa exposuit dictum verbum *debet*, id est potest: et est magis communis expositio, licet Bald. ibi, quod necesse habeat hæres alterum eligere, seu alteri gratificari, quia convictus est per probationes. Cujus dictum Joan. de Imol. ibi dicit fortè esse verius, quia probatio est facta cum hærede, non autem est facta per unum legatarium cum alio, et res inter alios acta aliis non nocet, l. 1. et 2. C. *quib. res judic. non noc.* poteris tamen ex dicto Imol. esse cautus, ut cum hæres super solutione talis legati vocetur in jus per unum ex istis legatariis, quod faciat alium legatarium evocari, et amborum processus cumulari, ut sic probationes fiant; tam cum hærede, quam cum legatario. Quid autem si alter ex amicis petiit, alter non, vel repudiat? Vide per Bart. in dict. §. *si inter*, et si quis opponat contra hoc, quod in ista lege habetur, de cap. *duobus, de rescrip.* lib. 6. ubi habetur, quod si sunt duo impetrantes in eadem ecclesia, in omnibus pares, et eandem datam habentes, quod capitulum debeat et teneatur alterum eligere; solve, ut per Paul. de *Castr.* in dict. §. *si inter*, quod ibi quilibet eorum habebat voluntatem Papæ; hic verò non quilibet habebat voluntatem testatoris; sed unus tantum, de quo erat incertitudo.

(4) *Maguer errasse.* Concordat cum §. *si quis in nomine, Instit. de legat.*

LEY X.—En quales cosas pueden ser fechas las mandas.

De las personas (1) que pueden fazer mandas diximos en las leyes ante desta, e otrosi de los que las reciben. E tal manda como esta es llamada en latin, de legatis primo. E agora queremos mostrar, de quales cosas pueden ser fechas las mandas, a que dizen en latin otrosi, de legatis secundo. E dezimos, que el testador puede fazer mandas, tambien de las cosas suyas, como de las de aquel que establece (2) por su heredero. E porende tenuto es el heredero, de dar, e de pagar las cosas que assi dexasse, o mandasse, aquel que lo establecio; quier sean suyas del heredero, quier del testador. Otrosi dezimos, que si el fazedor del testamento mandasse cosa agena a otro: sabiendo que non era suya, nin de su heredero, tenuto es el heredero de la comprar (3), e de darla a quien fue mandada. Mas si el testador, a la sazón que la mando, cuydasse que era suya, e fuesse agena; estonce el heredero non es tenuto de la comprar, nin de darle la estimacion della. E para saber la verdad, si el testador sabia que aquella cosa era agena quando la mando, ha menester, que aquel a quien es fecha la manda, que lo prueue (a) (4); e si lo prouare, deuela comprar el heredero, e dargela, si gela quisieren vender. E si por aventura non la pudiere auer por compra, o le demandassen por ella mayor precio de lo que vale, estonce el heredero deuele dar tanto por ella, a aquel a quien fue mandada, quanto apreciaren (5) dos omes buenos, (b) que podria valer. Mas si non pudiere prouar, que el fazedor del testamento sabia que aquella cosa que mandava era agena, estonce non deve auer (6) ninguna cosa por razon de tal manda, aquel a quien fue mandada. Fueras ende si fue fecha manda de tal cosa a tal persona que ouiesse allegança (7) con el fazedor del testamento: assi como si la fiziere a su muger, o algund ome que fuere pariente del mismo; ca en tal caso como este, entienda, que si el testador sopiesse que la cosa que mandava a alguna de las personas sobredichas, que era agena, que le mandaria dar, o comprar de sus bienes propios, tanto quanto asmassen que podria valer aquella cosa agena. Esso mesmo seria, si el fazedor del testamento mandasse aforrre algun sieruo (c) ageno, cuydando que era suyo; ca tenuto es el heredero, de comprar tal sieruo como este, e de aforrarlo (8).

(a) El legatario debe probar, por ser actor, conforme á la L. 1, tit. 14. P. 3.

(b) Peritos.

(c) Respecto á la esclavitud véase nuestra nota 1.^a á la L. 6, tit. 4 de esta Partida.

LEX X.—Si testator rem alienam, quam legat, scit esse alienam, tenetur hæres eam emere, et legatario de scientia testatoris probanti dare; et si non potest eam habere, solvat juxta estimationem arbitrio duorum bonorum virorum. Si verò ignoravit alienam, non valet legatum, nisi servo alieno libertatem, aut uxori, vel consanguineo relinquat legatum. Hoc dicit.

(1) *De las personas.* Prosequitur notata per Azon. C. eod. in summa, col. 5. vers. *hucusque satis de personis*.

(2) *De aquel que establece.* Concordat cum §. *non solum, Instit. de legat.* et l. *unum ex familia*, §. *si rem tuam*, D. de *legat.* 2. ubi ha-

betur, quod hoc procedit, etiamsi testator legat rem hæredis ut suam scienter vel ignoranter; et etiamsi testator in tali re hæredis jus aliquod, vel partem habeat, nam et quoad totam rem valet legatum. l. *cum filius*, §. *dominus*, D. de *legat.* 2. ubi Bart. et Doctor. Quod planè procedit ubi testator simpliciter legaret rem hæredis, secus si diceret rem talem meam lego, secundum Joan. de Imol. in dict. §. *si rem*, et Bart. et Jason. in l. *servi electione*, §. fin. D. de *legat.* 1. non tamen rei hæredis legatæ ipso jure transiret dominium, sicut quando legatur res propria, ut notat Gloss. in l. *Papinianus*, D. de *servit. reprobata glossa*, quæ voluit contrarium in l. 2. C. *commun. de legat.* quæ communiter reprobatur per l. *si quis inquilinos*, §. *cum servum*, D. de *legat.* 1. An autem testator possit obligare res hæredis? Variæ fuerunt opiniones, de quibus per Alexand. in l. *si hæredis servus*, col. 2. D. de *legat.* 1. ubi Alexand. dicit conclusivè, quod aut defunctus nomine hæredis obligavit bona hæredis, et tunc procedat opinio, quod possit obligare, quæ fuit opinio Petri, et Angel. in l. *assiduis*, C. *qui potior. in pign. habeant.* et Bald. et Angel. in dict. l. *si hæredis*; aut non obligavit nomine hæredis, et tunc procedat opinio contraria, quæ fuit Cyn. et Salic. in dict. l. *assiduis*, per textum in l. *si Titio*, D. de *pignor.* et per l. *rem alienam*, 2. respons. D. de *pign. actione*. Idem tamen Alex. consil. 173. vol. incipit, *viso themate*, quod etiam est repetitum 3. vol. consil. 91. indistinctè tenet, testatorem posse obligare rem hæredis, et quod hæres adeundo hæreditatem testatoris, videtur dictam obligationem approbasse, l. *cum à matre*, C. de *rei vendic.* l. *si creditoribus*, C. de *serv. pign. dat. manum.* et pignus solo consensu etiam absque traditione constituitur, l. 1. D. de *pign. actione*, l. 3. D. in *quib. caus. pign. tacitè contrah.* Potest etiam testator prohibere alienationem rei hæredis, sicut propriæ, ut probatur in l. *si quis ita sit legatus*, §. 1. D. de *manumis. testam.* quem textum ad hoc allegat Paul. de *Cast.* in dict. §. *si rem tuam*. Et facit, ut testator possit gravare hæredem, ut rem ponat in majoricatu facto per testatorem, vel ab alio, à quo testator habuit; et prohibere ejus rei alienationem, sicut si esset propria, facit l. *uzorem*, in princ. D. de *legat.* 3. Facit etiam ista lex, ut habens à Rege licentiam faciendi majoricatum sub vinculis, et gravaminibus sibi placitis, possit majoriam etiam facere de rebus hæredis; quod benè nota.

(3) *De la comprar.* Concordat cum §. *non solum, Instit. de leg.* et C. eod. l. *cum alienam*, et D. de *leg.* 3. l. *non dubium*, §. fin. et l. *Mævius*, §. *fundo*, D. de *leg.* 2. ubi habetur, quando usufructus fundi legati erat alienus. An autem dispositio istarum LL. procedat de jure canonico? Doctores latè insistent in dict. l. *cum alienam*, et in cap. *filium noster*, de *testam.* propter varios intellectus illius capituli; et videtur quod prædicta dispositio procedat in utroque foro, ut in cap. *si Episcopus*, 12. quæst. 5. et quod dictum cap. *filius*, procedat in suo casu speciali, in quo loquitur, videlicet quando res aliena est legata ecclesiæ in pretium sepulture, prout textus ille cantare videtur; quod videtur quodammodo execrabile juxta textum in cap. *abolenda*, de *sepult.* ut ideo Papa ibi noluit tale legatum rei alienæ admittit, etiam quoad estimationem, ne locus sacer, vel religiosus ad sepulchrum vendi videretur. Et licet non ita dilucidè, istum intellectum voluit tenere Angel. in dict. l. *cum alienam*: vult etiam, licet non ita clarè, Didacus à Covarruvias in relectione sua dict. cap. *filium noster*, ad fin. dicens, ita colligi perlecta epistola Beati Gregorii, de qua illa Decretalis sumpta est, et quod ad hoc ipse animadvertit, et certè Angelus, ut credo, jam animadverterat in dict. l. *cum alienam*. Contra istam intellectum tamen facit, quod relinquere aliquid ecclesiæ etiam gratia sepulture, non est prohibitum, ut probat textus in dict. cap. *filius*, et ibi notat Abb. neque hoc prohibetur aliquo jure, ex quo non intervenit venditio sepulture ex conventionione, sed liberabiliter testator elargitur, unde nulla lex divina, neque canonica hoc vetat; Papa tamen ibi movetur, ne quid fiat contra leges Dei, et sic patet, quod dictus intellectus procedere non possit. Præterea, si locus sepulture, de quo in dict. cap. erat sacer seu religiosus, etiam per II. sæculi non potest vendi, quia non est in commercio, l. in *tantum*, §. *sacræ*, D. de *rer. divis.* l. 13. infra eod. et sic Papa ibi non potuit ex hoc moveri contra leges civiles, execrando venditionem loci ad sepulchrum, cum etiam ipsæ II. hoc execrentur, unde pro nunc magis placet intellectus Baldi, quem dat ad illum textum in repet. l. 1. col. 14. vers. *item pono tertium casum*, C. de *sacro. eccles.* scilicet, quod licet attento jure civili, legatum factum ecclesiæ dicatur factum conjunctæ personæ, et sic etiamsi ignorando rem esse alienam fiat à testatore, debeatur, ut in dict. l. *cum alie-*