etiam dicit Baldus, quòd termini apparentes habentur loco instrumentorum, et quòd quanto antiquiores, tanto sunt efficaciores, et ubi isti non apparerent, probantur fines per libros antiquos, vel per testes et famam cum aliis adminiculis, cap. *cum causam*, *de probation.* cap. *cum olim*, *de censib.* et speciale est in finibus, quòd per argumentum probentur, secundum Joann. Andr. in cap. *si Papa*, *de privileg.* lib. 6. et vide per Florian. in dict. l. *in finalibus*, et Decium consil. 109. et adverte, quòd ubi esset incertitudo de limitibus intermediis: extrema autem essent certa, accepta cordula debet mensurari de uno extremo certo ad alium certum, et media debent regulari per ista extrema, quia ex extremis colligitur medium, ut in cap. *quia sunt culpæ*, et ibi notat Glossa, 28. dist. et vide Gloss. in cap. *in die*, *de consecrat.* dist. 5. et Specul. tit. *de probat.* §. 1. col. fin. vers. *sed quæritur;* et confert optimè quòd notat Bartol. in suo tract. *de aluvion.* figur. 20. et post eum Bald. in l. *item lapilli*, col. 4. D. *de rer. divis.* ubi dicunt, quòd si ex conventione partium sunt confixi clavi ab extremitatibus utriusque ripæ fluminis, ut per eos mensuretur quantum possit altari clusa, et postea unus clavus sit ablatus, et non apparet ubi erat; quòd tunc ex altero transducta linea per directum ponitur clavus, qui est ablatus, ita quod tota linea sit æqualis: sic etiam unum extremum regulat plura extrema in dubio, argumento l. 1. D. *de reb. dub.* et ejus præsumuntur esse media, cujus sunt præcedentia et sequentia, ut adducit Andr. de Isern. in rubric. *quæ sint regal.* in princ.

(9) *Los mojones.* Concordat cum l. 2. §. *judici*, et l. 3. et 4. in princ. D. *finium regund.*

---

## TITULO XVI.

### DE COMO DEUEN SER GUARDADOS LOS HUERFANOS, E LOS BIENES QUE HEREDAN DESPUES DE MUERTE DE SUS PADRES (a).

Huerfanos fincan a las vegadas, aquellos que heredan los bienes de otri por parentesco, o por testamento; por que ha menester, que tambien ellos como sus cosas sean puestas en buen recabdo, de manera que por mengua de edad non pierdan, nin menoscaben de lo suyo. Onde, pues en los titulos ante deste diximos, en que manera puede ome ganar las herencias, e los bienes de otri, por testamento, o sin el, por razon de parentesco; queremos aqui dezir, de como deuen ser guardadas, quando aquellos que los heredan, son de menor edad. E mostraremos, que cosa es esta guarda, a que dizen en latin Tutela. E a quien deue ser otorgada. E quantas maneras son della. E quien puede ser dado por guardador de los huerfanos. E por cuyo mandado. E quales non lo pueden ser. E en que manera deuen fazer esta guarda, tambien de las personas de los menores, como de sus bienes. E en que lugar deue ser criado el huerfano, e con quien. E fasta quanto tiempo deue durar la guarda, e el oficio dellos. E como, e quando deue dar cuenta de tales bienes como estos.

(a) Tít. 3, lib. 4 del F. J. — Tít. 4, lib. 5 del F. V. de Cast. — Tít. 7, lib. 3 del F. R.

### TITULUS XVI.

LEY I. — Que cosa es Guarda, a que dizen en latin Tutela, e a quien deue ser dada.

Tutela tanto quiere dezir en latin, como guarda en romance, que es dada, e otorgada al huerfano libre (1) menor de catorze años (2), e la huerfana menor de doze años, que non se puede, nin sabe amparar. E tal guarda como esta otorga el derecho a las guardadores sobre las cabezas de los menores (3), maguer non quieran (4), o no lo demanden ellos. Pero si pleyto fuesse mouido de seruidumbre (5) (a) contra algund moço desta edad, bien le puede el Juez dar un guardador, que le ampare la libertad, e lo suyo. Otrosi dezimos, que el guardador deue ser dado para guardar la persona del moço (6) e sus bienes, e non deue ser puesto por vna cosa (7), o vn pleyto señalado tan solamente.

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

LEX I. — Datur tutor masculo minori XIV. et fœminæ XII. annis, ut eum et bona sua tueatur, etiam invitis et non petentibus minoribus: et est officium virile, quia ad unam rem, vel litem non potest tutor dari: sed in causa status pupillo mota, potest judex ei dari tutorem ad libertatem servandam et bona. Hoc dicit.

(1) *Libre.* Non enim potest dari tutor servo, vel ei qui est in aliena potestate, ut hic, et *Instit. de tutel.* in princ. An autem laicus possit esse tutor clerici? Bald. consil. 45. vol. 3. secundum noviorem impressionem incipit consilium, in *quæstione ista*, tenet, quod poterit esse legitimus tutor clerici, sicut etiam clericus potest esse tutor legitimus laici, cap. *pervenit*, 86. dist. et contra illum consilium Baldi arguit Decius consil. 136. *dubitatur principaliter*, col. penult. quod non videtur verum, quod laicus possit esse tutor clerici, cum tutela sit vis ac potestas in capite libero ad tuendum eum, qui propter ætatem se defendere nequit, l. 1. in princ. D. *de tutel.* et *Instit.* eod. in princ. et talem potestatem non videtur, quod in clericum laicus habere possit, argumento cap. *benè quidem*, 96. dist. et quia clericus videtur res spiritualis, quæ laico subjici non potest, ut notat Abb. in cap. *at si Clerici*, in princ. col. 8. *de judic.* Tamen adhuc Decius inclinat, quod laicus possit dari tutor clerico, et quod dictum Baldi in dict. consil. ita debeat intelligi; vide ibi per eum. Et fortè in practica, si clericus in minoribus non esset beneficiatus, servaretur; quòd etiam à judice laico datus tutor teneat datio: vide Bart. in l. 1. D. *de tutor. et curat. dat. ab his*, dum tenet, quod pupillo clerico debet dari tutor auctoritate judicis ecclesiastici: vide Bart. in authent. *Presbyteros*, 2. C. *de Episc. et Cleric.* dum tenet post Cynum tutum esse, quòd uterque judex, laicus et ecclesiasticus consentiant dationi; vide ibi, et vide in materia Angel. Aretin. in §. *sed hoc jure*, *Institut. de Attilian. tutor.* vers. *quid autem*, et in versic. *sed adverte.*

(2) *Menor de catorce años.* Adde *Instit. quib. mod. tutel. fin.* in princ. et datur jam nato et nascituro, vide l. *si nemo*, §. fin. D. *de testam. tutel.* et in l. 3. et si puberi fuerit datus tutor, ipso jure non tenet datio, l. *Sejæ*, D. *de tutor. et curat. dat. ab his.*

(3) *Sobre las cabeças de los menores.* Concordat cum l. 1. in princ. D. *de tutel.* et *Institut.* eod. in princ.

(4) *Maguer non quieran.* Concordat cum l. *necnon*, D. *de tutor. et curat. dat. ab his*, et l. 2. D. *de tutel.*

(5) *De seruidumbre.* Concordat cum l. *ei qui*, D. *de tutor. et curat. dat. ab his*, et l. 1. C. *qui tutor. dare pos.*

(6) *La persona del moço.* Tutor namque non solùm datur rebus, sed etiam ut instruat pupillum bonis moribus; et faciet reliqua quæ pertinent ad ejus commodum, secundum Bald. in authent. *eisdem*, col. fin. C. *de secund. nupt.* quòd autem habitet cum pupillo eadem domo, non est necesse, l. *non est exigendum*, et ibi Bart. D. *de tutel.* et tutores et curatores dicuntur domini minorum et rerum eorum, ut in authent. *ut hi qui obligat. se perhib. habere res minor.* collat. 6. et ibi notat Bart. non tamen habetur loco domini, cùm pupillum spoliat, l. *qui fundum*, §. *tutor*, D. *pro emptor.*

(7) *Por una cosa.* Adde l. *certarum*, cum duab. sequent. D. *de testam. tutel.* et §. *certæ autem rei*, *Instit. qui testam. tutor. dare poss.* et vide quod notat Bart. in l. *si hæreditas*, D. *de testam. tutel.*

LEY II. — Quantas maneras son de guardadores de huerfanos (a).

En tres maneras pueden ser establescidos los guardadores de los moços que fincan huerfanos. La primera



es, quando el padre establesce guardador a su fijo en su testamento (1), a que llaman en latin Tutor testamentarius; que quiere tanto dezir, como Guardador que es dado en testamento de otri. La segunda, quando el padre non dexa guardador al fijo en su testamento, e ha parientes. Ca estonce, las leyes otorgan que sea guardador del huerfano, el que es mas cercano pariente (2). E este atal es dicho en latin, Tutor legitimus; que quier tanto dezir como guardador que es dado por ley, e por derecho. La tercera manera es, quando el padre non dexa guardador a su fijo, nin ha pariente cercano que lo guarde; o si lo ha es embargado, de manera que non lo puede, o non lo quiere guardar; e estonce (3) el Juez de aquel lugar le da por guardador algun ome bueno, e leal. E a este guardador atal dizen en latin, Tutor dativus, que quier tanto dezir, como guardador que es dado por aluedrio del Juez: e porque ha departimiento entre estos guardadores, queremos fablar de cada vno dellos; e primeramente de aquel que establesce el padre a sus fijos, e a los otros que descienden del.

(a) L. 2, tít. 7, lib. 3 del F. R.

LEX II. — Est enim triplex tutela, scilicet testamentaria, legitima, et dativa: deficiente autem testamentaria est locus legitimæ, et istis duabus deficientibus, pervenitur ad dativam. Hoc dicit.

(1) *En su testamento.* An possit tutor dari in codicillis, tradit Bald. in l. *et si à patre*, C. *de testam. tutel.* ubi post Cynum tenet, quòd non debeat tamen à judice confirmari, sicut qui esset datus in non solemni testamento. Et quid si est spes tutoris testamentarii, vel testamentarius desit esse, an perveniatur ad legitimum, vel dativum? Vide l. *si quis sub conditiane*, et ibi Bartol. D. *de testam. tutel.* et quod notat Nicol. de Neapol. in l. *si tutor*, §. 1. D. *de tutel. et ration. distrah.*

(2) *Mas cercano pariente.* Et si legitimus desiit, an perveniatur ad dativum, vel ad alium legitimum? Vide Bart. in dict. l. *si quis sub conditione*, col. 2. ubi et quid si supersit spes legitimi; et per Bald. in l. fin. C. *de legitim. tutel.* et Joan. Faber. *Instit. de fiduc. tutel.* vers. *item*, et vide l. 1. §. *si apud.* D. *de legitim. tutor.* Et si dativus desiit esse, an perveniatur ad legitimum? Vide Bartolum ibidem: et an filiis adoptivis competat legitima tutela, vide per Bart. in l. 1. D. *de testam tutel.* Et si plures sint tutores legitimi, an decernatur tutela uni tantùm? Vide l. *legitimos*, §. 1. et ibi Bart. D. *de legitim. tutel.* et habenti tutorem legitimum non potest dari dativus, l. *si sororis*, C. *qui dare tutor. poss.* et an filii bastardi habeant legitimos tutores? Vide Bald. in l. *matres*, C. *quando mulier tutel. offic. fung. potest.* Et adverte, quòd nulla cura est legitima, nisi furiosi, licèt in tutela sic, vide Bart. in rubr. D. *de legitim. tutor.* et per Bart. in authent. *ut hi qui obligat. se perhibent habere res minor.* collat. 6. in §. fin. Et ubi fit mentio de tutore et curatore, intelligitur de legitimo, l. fin. et ibi notat Bart. in 2. lectura, C. *de interdict. matrim. inter pupill. etc.* Et si legitimus tutor designetur in testamento, an per hoc efficiatur tutor testamentarius, et non legitimus? Vide per Bald. in l. *matres*, C. *ad Tertul.*

(3) *Estonce.* Nota hoc verbum, et adde, quòd nulla est datio tutoris, si fuit processum ad dandum tutorem dativum, si non fuit narratum judici, quomodo alii proximiores cessant in petendo, cùm sint admoniti l. *Divus*, §. *si quidem*, D. *qui petant tutor.* et l. *quod dicis*, C. *qui dare tutor poss.* tenet Bart. in l. *tutor. si petitus*, D. *de tutor. et curator. datis ab his*, et est de mente Glossæ ibi, et ibi Baldus, et vide in ista materia notabile consilium Alexand. 5. volum. consil. 161. super primo dubio.

LEY III. — Como el padre, o el auuelo, pueden dar guardador a su fijo, o a su nieto (a).

El auuelo (b), o el padre (1), puede dar guardador a su fijo, o a su nieto (c), que estouiesse en su poder (2), e que fuere menor de edad, como de suso diximos: e esto puede tambien fazer a los que son nascidos, como a los que son en el vientre (3) (d) de su madre. Pero lo que diximos de los nietos, se entiende, que el auuelo les puede dar guardador en su testamento, si despues de su muerte non fincare el nieto en poder de su padre (4): e el nieto a quien fue dado este guardador, deue estar en poderio del con todos sus bienes, fasta que aya el moço cumplidos catorze años, e la moça los doze.

(a) L. 2, tít. 7, lib. 3 del F. R.

(b) (c) Ya no puede el abuelo nombrar tutor á sus nietos, porque este nombramiento es uno de los efectos de la patria potestad, la cual no tiene el abuelo, porque su hijo casándose y *velándose* quedó emancipado, conforme á la L. 47 de Toro, que forma la primera parte de la L. 3, tít. 5, lib. 10 de la N. R.

(d) *Quoties de posthumorum commodo agitur tanquam nati habentur.* — Véase la L. 3, tít. 23, P. 4 y sus notas.

LEX III — Habens filium, vel nepotem in patria protestate, potest ei in testamento dare tutorem, et etiam posthumo, nisi per dantis mortem sit in alterius potestatem recasurus. Hoc dicit.

(1) *El padre.* Non ita permittitur patronis ad libertos, l. *qui tutelam*, §. *impuberi*, D. *de testam*, *tutel.* et an pater minor 25. annis possit dare tutorem filiis in testamento? Vide per Bart. quòd sic, in l. *quæro*, §. *Lucius*, D. eod. et in l. *si plures*, §. *quamvis*, D. *de administr. tutor.* et nota, quòd quilibet potest dare tutorem impuberi, quem instituit, si nihil aliud habet, l. *si patronus*, D. *de confirm. tutor.* et ibi per Bart. Quid si alia bona habeat, vide Salicetum post Glossam in l. *mater*, C. *de testam. tutel.* Et an in tutore testamentario requiratur decretum judicis? Vide per Bart. in l. *legitimos*, D. *de legitim. tutor.* ubi dicit, quòd sic, nisi testator ei decernat administrationem, vide ibi in principio legis. Sed an filio prodigo pater possit dare curatorem? Textus dicit, quòd sic, in l. penult. D. *de curat. furios.* imò et plus videtur posse dici per illum textum, quòd si pater, qui possidet majoriam, habeat filium prodigum, et nepotem ex eo, possit relinquere nepoti majoriam, et filio prodigo alimenta. Adverte tamen, quia textus ille loquitur in legitima, seu in bonis, quæ habet à patre; et diversa ratio est in majoria antiqua, quæ habetur à primo constituente; unde melius est dicere, quòd possit pater tali prodigo interdicere administrationem, et judex id sequi debeat juxta dictam legem.

(2) *Que estouiesse en su poder.* Concordat cum l. 1. D. *de testam. tutel.* et §. *permissum*, *Institut. de tutel.* filiis autem, vel nepotibus emancipatis parens non potest dare tutorem; si tamen dederit, confirmatur datio omnimodo, id est, sine inquisitione, nisi causa propter quam datus fuerit, mutetur in eo, ut si ex amico fiat inimicus, vel ex divite pauperior, l. *pater*, D. eod. et in §. fin. *Institut. de tutel.* et etiam filio exhæredato potest dari tutor per patrem in testamento, dict. l. *pater*, in princ.

(3) *Que son en el vientre.* Concordat cum l. 1. D. *de testam. tutel.* et vide eod. tit. l. *si nemo*, §. fin. et dando filiis, videtur dedisse filiabus, tam natis, quàm nasciturus, l. *si quis filiabus*, D. eod.

(4) *En poder de su padre.* Adde dict. l. 1. et dict. §. *permissum.*

LEY IV. — Quien puede ser dado por guardador de huerfanos, e de sus bienes; e por cuyo mandado (a).

El que fuere dado por guardador de huerfanos, non deue ser mudo (1), nin sordo, nin desmemoriado (2), nin desgastador (3) de lo que ouiere, nin de malas maneras (4). E deue ser mayor de veynte e cinco años (5); e varon (6), e non muger. Fueras ende, si fuesse madre (7), o auuela (8), que fuesse dada (9) por guardador dellos. Ca estonce, tal muger como sobredicha es, si prometiere en mano del Rey (b), o del Juez (10) del lugar do son los huerfanos, que demientra que los moços