

¿Se ha de pagar á los hijos de los bienes gananciales la dote y capital que les dieran sus padres? ¿Si por muerte de alguno de estos deberán colacionar aquellos todo lo percibido, ó solamente su mitad; y si mejorando el padre á un hijo en el tercio de los bienes, y en finca lucrada durante el matrimonio, valdrá esta mejora en el todo, ó solo en la mitad correspondiente al mejorante?

- 1 La dote y donacion *propter nuptias* se pagan de los bienes gananciales, si los hubiere; y faltando estos, ¿quién las deberá satisfacer?
- 2 Los hijos é hijas á quienes sus padres juntos dieran capital ó dotaron, no deben por muerte de uno de estos colacionar con sus hermanos mas que la mitad de dicha dote ó capital.
- 3 Lo mismo procede si habiendo gananciales y estando los bienes sin partir, da ú ofrece la madre viuda dote á una hija, ó capital á un hijo de su matrimonio.
- 4 Igualmente si el padre solo dió ó prometió dote á su hija, ó capital á su hijo, habiendo gananciales, muerto aquel, deberá el hijo ó hija

colacionar solo la mitad.

- 5 Cuando no hay mas que un hijo ó hija que viene á partir con su madre, y el padre solo le dió dote ó capital de los gananciales, no colacionará la mitad sino que se quedará con todo lo que su padre le entregó, y luego partirá igualmente con su madre los demas gananciales que haya, percibiendo tambien enteramente el capital de su padre, si le llevó.
- 6 Si mejorando el padre á un hijo en el tercio de sus bienes, y en finca lucrada durante su matrimonio, que le entrega, ¿valdrá esta mejora en el todo, ó solo en la mitad correspondiente al mejorante?

1. Aunque la madre no está obligada á dotar de sus bienes dotedales ni parafernales á sus hijos, así ella como su marido deben pagar con los multiplicados durante su matrimonio á la hija de entrambos la dote, y al hijo el capital que juntos les ofrecieron; y á pesar de que no se especificase cuando se entregó la dote de qué bienes se habia satisfecho, se entiende de los gananciales. Esto mismo se dijo en el lib. 1 tit. 2 cap. 5 en que se trata de la dote, y allí verá el partidor quién tiene obligacion de dotar, cómo deberá satisfacerse la dote cuando no hubiere gananciales, y otras cuestiones que debe tener presentes, y se omiten aquí por evitar repeticiones.

2. Los hijos é hijas á quienes sus padres juntos dieron capital ó dotaron, no deben por muerte del uno colacionar con sus hermanos mas que la mitad del capital ó dote que les dieron; pues cuando fallezca el otro, y se trate de partir sus bienes, se ha de llevar á colacion la otra mitad¹ (*).

¹ Así lo ordena expresamente la ley 24 tit. 6 lib. 3 del Fuero Real, que está en uso. | (*) En los capítulos 5 y 6 del título siguiente se trata especialmente de la colacion.

3. Lo mismo procede si habiendo gananciales, y estando los bienes sin partir, da ú ofrece la madre viuda dote á una hija, ó capital á un hijo de su matrimonio, sin expresar de qué bienes; pues como se entiende hacerse de los de ambos, segun se ha dicho, cuando se haga la particion colacionará la mitad por la parte que le corresponde de su padre, y la otra mitad cuando se dividia la herencia de su madre; pues por el hecho de no haber expresado cosa alguna, y no deber ignorar aquella la obligacion que tiene, habiendo gananciales es visto que quiso se le contase solamente la mitad en parte de su legítima paterna, y anticiparle la otra mitad, porque la tuviese en cuenta de la materna, y la colacionase cuando se dividiesen sus bienes, como lo he visto declarado en juicio; pero si habiendo dotado padre y madre á una hija, ó dado capital á un hijo, falleciere despues la madre, y el padre durante la comunion del caudal entre él y sus hijos diere alguna cantidad al hijo ó hija dotados, deberán colacionarla toda cuando se efectúe la particion; porque como ya estan colocados, y ha cumplido el padre con la obligacion que tenia, se entiende habérsela entregado á cuenta de la legítima materna, á la que ya tenian adquirido derecho por el fallecimiento de su madre, aunque nada se exprese, excepto que al tiempo de la entrega se pacte otra cosa, lo cual he practicado, y se ha aprobado judicialmente.

4. Igualmente si el padre solo dió ó prometió dote á su hija, ó capital á su hijo, habiendo gananciales y cabiendo en ellos, muerto aquel, deberán el hijo ó hija colacionar solamente la mitad, y la otra mitad cuando se trate de la division de los bienes maternos.

5. Cuando no hay mas que un hijo ó hija que vienen á partir con su madre, y el padre solo le dió dote ó capital de los gananciales, en vista de las razones ya expuestas, no colacionará la mitad, sino que ántes bien se quedará con todo lo que su padre le entregó, y luego partirá igualmente con su madre los demas gananciales que haya, percibiendo enteramente tambien el capital de su padre, si le llevó.

6. Dúdase si mejorando el padre á un hijo en el tercio de sus bienes y en finca lucrada durante su matrimonio, que le entrega, valdrá esta mejora en el todo ó solamente en la mitad correspondiente al mejorante. Ayora resuelve esta duda en la parte 2.^a cuestion 41, distinguiendo de este modo. Si el padre hizo la mejora en su testamento ú otra última voluntad, valdrá solamente en la mitad, porque surte su efecto disuelto el matrimonio, en cuyo tiempo adquiere la muger dominio perfecto é irrevocable en la suya, por lo que es visto que no quiso mejorar sino en sus bienes propios; y esto es indudable. Si la mejora se hizo en contrato, ha de atenderse á si fué con ánimo de defraudar á su muger ó no: si le tuvo, no le

perjudicará en su mitad, con cuyo dictámen me conformo; y si no le tuvo (lo cual es presumible, mayormente siendo el mejorado hijo de ambos), dice el citado autor que si el marido dejó otros bienes con que reintegrarla de su mitad, valdrá dicha mejora del tercio; y que si no los dejó, podrá repetir la muger su mitad del hijo ó hija mejorados, ó del que posea la cosa comun en que su marido consignó el tercio. Yo dudo de esta opinion en los términos absolutos con que se sienta, por las razones que manifesté en otra parte; y digo que le competirá dicha repetición solamente en el exceso de la parte que despues de deducida su legítima importe la mejora, ya se hubiese hecho esta en finca raiz, ya en dinero, ya en alhajas ó cosas muebles adquiridas constante el matrimonio, y entregadas, porque no puede ser mejorada la hija en contrato ni por el uno ni por la otra, ni la madre está obligada á mejorar al hijo, pues de lo contrario seria ilusoria la facultad que la ley 53 de Toro concede al marido para dotar y dar capital á sus hijos de los gananciales: la dote y capital se dan en cuenta de legítima y no como mejora, para que los hijos se establezcan ó pongan en el estado: el padre está autorizado para hacer tales donaciones sin que necesite el consentimiento de su muger; y esta tiene la misma obligación de hacerlas de ellos. Así pues hasta en lo que importe la legítima valdrá la donacion de que se trata, y el hijo únicamente estará obligado á reintegrar á su madre del exceso, ó esta podrá repetir por él contra los bienes de su marido: y solo colacionará por muerte del padre la mitad de lo que importe lo recibido; pues el que se llama mejora ó capital no altera la sustancia, y si el exceso á su legítima, para cuya donacion de los gananciales no le da facultad la ley, que no debe ampliarse á lo que no expresa en perjuicio de la madre. Pero si el hijo es del matrimonio anterior del marido, tendrá lugar la opinion de Ayora siempre que la donacion no sea inmoderada. Lo mismo y con mayor razon creo debe practicarse cuando marido y muger dieron capital, ó dotaron algun hijo ó hija, y despues de casados les dió ó prestó el padre solo alguna cantidad; pues deberá imputárseles esta íntegra en parte de legítima paterna, y no la mitad solamente: porque como la madre no estuvo obligada á mas que á dotarlos, lo que despues les dió ó prestó su padre es deuda á favor del caudal que se les debe cargar en cuenta del haber paterno, y no defraudar á su madre ni privarla de su mitad, que no les dió ni tuvo obligación de dársela ni prestársela con pretexto de beneficiarlos ó mejorarlos, porque ya se hallaban en estado, segun lo he visto declarar.

CAPITULO XII.

Deducion de las arras, ó joyas y vestidos que el novio da ú ofrece á la novia.

- 1 Cantidad que puede darse ú ofrecerse en arras.
- 2 La décima parte que el novio da ú ofrece por via de arras, puede consignarla ó en finca determinada, ó en el total de los bienes que tiene y tuviere en adelante, ó en los mejores y mas bien parados que tenga. ¿Cómo deberá el contador aplicar su importe en cada uno de estos casos?
- 3 Si el novio ofrece á la novia en las capitulaciones el quinto de sus bienes para que le haya por via de arras, donacion por casamiento, ó como mas le convenga ó haya lugar en derecho, le percibirá todo la muger, esto es, su mitad, que es la décima, por razon de arras, y la otra mitad como parte y legado del quinto.
- 4 Para la deducción de las arras del primer matrimonio del marido, se ha de mirar si este las dió ú ofreció á su esposa. Si se las dió por aumento de dote, y ella las incorporó en su carta dotal, se han de deducir del cuerpo del caudal al propio tiempo que la dote. Si no las incorporó en el contrato dotal, pero las llevó al matrimonio como caudal suyo, y consta que se emplearon en sostener las cargas matrimoniales, se deducirán como bienes suyos despues de la dote, del mismo modo que los parafernales ó hereditarios.
- 5 Si solamente se las prometió, sea en el mismo contrato dotal ó en otro separado, se ha de distinguir si hay gananciales, y si la muger los renuncia ó no. Modo de hacer la deducción en estos casos.
- 6 Si al tiempo de hacer la particion estuviere casada segunda vez la muger, se la debe aplicar solamente el usufruto de las arras y no su propiedad, porque esta toca á los hijos del marido, y debe reservársela.
- 7 Siendo viudo el marido, se ha de mirar si tiene ó no hijos ú otros descendientes legítimos del anterior ó anteriores matrimonios. ¿De dónde han de deducirse las arras en uno y otro caso?
- 8 Si el marido viudo con hijos ú otros descendientes legítimos ofrece cantidad determinada ó indeterminada en arras al tiempo de casarse á su futura esposa, y en disposicion última la lega el quinto íntegro, solamente tendrá derecho á este viviendo alguno de los hijos ó descendientes que cuando se casó tenia su marido, importe mas ó ménos que la cantidad prometida al tiempo de la boda.
- 9 Si uno se casa muchas veces, y ofrece en arras á todas sus mugeres la décima parte de sus bienes, ¿cómo ha de entenderse esta?

En el libro 1.º título 2.º capítulo 9.º donde se trató de las arras, se dijo que en los reinos de Castilla, donde estan en observancia las leyes del Fuero real, ningun novio puede dar ni ofrecer á la novia soltera por via de arras ó donacion por razon de casamiento mas que la décima parte líquida y efectiva, deducidas las deudas, de los bienes libres que tiene cuando se casa; bien que en los pueblos y provincias donde no rigen dichas leyes del Fuero, se observarán las suyas sobre la cantidad que puede dar ú ofrecer con

título de arras el novio á la novia, tenga bienes libres ó vinculados, ó ningunos, cuando se casa, ó el uso ó costumbre que haya, ó lo que los contrayentes pacten en las capitulaciones, aunque estas se otorguen fuera de dichos paises, si se casan para irse á vivir á ellos.

2. Puede el novio consignar dicha décima parte que ofrece ó da por via de arras, en finca ó alhaja determinada que la importe, ó en el total de los que tiene ó tuviere en adelante indistintamente, ó en los mejores y mas bien parados que tenga. En el primero de estos casos la aplicará su importe el contador en la misma finca ó alhaja, con su hipoteca especial consignada: en el segundo hará la aplicación en cualesquiera bienes de la herencia, porque en todos se las ofreció indistintamente; por lo que si deja deudas á su favor, se la aplicará en ellas lo que proporcionalmente le corresponda de buenas, malas y medianas, que es á lo que en este caso tiene derecho, y no á que todo su importe sea de lo florido. En el tercer caso hará la aplicación en los bienes mejores y mas exequibles, que son el dinero, plata y oro por su intrínseco valor, bienes raices, y derechos perpetuos y redituables, y á falta de ellos en los mas útiles; pues esto significan las palabras, *mejores y mas bien parados*, como á instancia mia se ha declarado. Lo propio milita en el padre ó madre del novio, pues tampoco puede dar á la novia en arras mas que el diezmo de lo que herede de ellos su hijo; y así se observa. Nótese que dicha ley del Fuero no puede renunciarse, como se dijo en el capítulo 7; y así el contador no ha de abonar el exceso de dicha décima, debiendo reducirse á esta, ya sea de los bienes que tenga entonces, ó de los que tenia al tiempo de hacer su oferta, segun se hubiere hecho esta.

3. Si el novio ofrece á la novia en las capitulaciones el quinto de sus bienes *para que le haya por via de arras, donacion por casamiento, ó como mas le convenga ó haya lugar en derecho*, y fallece abintestato ántes que aquella, con hijos, ó sin ellos, ó bajo de testamento, sin renovar la oferta en el exceso de la décima; aunque parece que el quinto se deberá restringir á esta, y que en el exceso será nula la oferta por la prohibicion de las leyes del Fuero, no obstante le percibirá todo la muger: su mitad, que es la décima por razon de arras, con arreglo á la ley del Fuero, y la otra mitad como parte y legado del quinto: en primer lugar, porque el novio puede usar de las facultades que la ley del Fuero citada y la 28 de Toro le conceden, y en hacerlo no contraviene á ellas, ni á nadie grava ni injuria: en segundo lugar, porque dicha ley 28 le permite disponer en contrato ó en disposicion última del quinto, sin prescribir en qué contrato ha de ser, ni prohibir que sea en el de casamiento; y así en cual-

quiera puede donarle, pues lo que no está prohibido se entiende permitido, y cuando la ley no distingue, no debemos distinguir: y en tercer lugar, porque su voluntad se conforma en esta parte con las leyes referidas, por los distintos fines á que se dirigen, y por la expresion amplia de la oferta *ó como mas haya lugar en derecho*: en cuya atencion debe conciliarse con ellas en todo lo que no se opongan. Así que si muriendo con testamento deja legados que consuman toda la décima, y tenia hijos cuando se casó, se aplicará á la viuda una décima por razon de arras, y la otra décima se prorateará entre ella y los legatarios, si no la revocó, bajando previamente los gastos funerarios, misas y demas sufragios; y si murió abintestato, la llevará toda, deducidos estos. Si no tenia hijos al tiempo de casarse, ó aunque los tuviese, si durante su vida murieron sin sucesion, llevará la viuda la décima; y del quinto íntegro de los bienes se bajarán los legados y gastos referidos, y el residuo de aquel será para ella; pues á falta de descendientes legitimos, puede ofrecer la décima entera á la novia, y disponer despues del quinto, lo cual le está prohibido cuando los tiene al tiempo de casarse; bien que si los dichos gastos y legados no consumen en este caso la mitad del quinto, será el sobrante de esta mitad para los herederos, porque la viuda no tiene derecho á mas que á la otra mitad que se le ofreció en el contrato dotal, y es visto que en nada mas quiso beneficiarla su marido; por lo que el partidador no debe ampliar su voluntad á otra cosa que á lo que en vida y muerte manifestó expresamente: y si consumen la mitad entera, y parte de la otra mitad, deberá contentarse con el residuo de esta. Mas para evitar disputas necias, se dirá en la oferta: „que se le hace del quinto para que lo perciba todo: la mitad, que es la décima, por via de arras y donacion por casamiento, con arreglo á la ley del Fuero; y la otra mitad, en caso de no revocarla, como donacion de parte de dicho quinto, segun se lo permite la 28 de Toro, ó como mas le convenga y haya lugar en derecho, para que no se invalide en cosa ni parte alguna.” Lo mismo procede en el tercio, teniendo ascendientes, segun la ley 6 de Toro, porque militan las propias razones (*).

4. Para la deducion de las arras del primer matrimonio del marido, se ha de mirar si este las dió ú ofreció á su esposa. Si las dió por aumento de dote, y ella las incorporó en este concepto en su carta dotal con los demas bienes suyos indistintamente, entónces

(*) La donacion del quinto, aunque se haga con las palabras insertas, y pueda de consiguiente revocarse su mitad, se dirige en cierto modo á eludir lo dispuesto en las leyes 1 y 5 tit. 2 lib. 5 R., ó 6 y 7 tit. 3 lib. 10 N. Las facultades que concede la ley 28

de Toro, deben interpretarse sin perjuicio de dichas leyes, que ponen tasa á las donaciones de los novios, y anulan todos los contratos, pactos ó promesas que de otra manera se hicieren. *Febrero reformado.*

como que son dote y no arras, porque pasaron á su dominio, y se mezclaron y confundieron con la misma dote, cuyos privilegios gozan enteramente, se han de deducir del cuerpo del caudal al propio tiempo que esta sin diferencia alguna. Si no las incorporó en el contrato dotal, pero las llevó al matrimonio como caudal suyo, y consta que se emplearon en sostener las cargas matrimoniales, ó en otra cosa útil á la sociedad conyugal, se deducirán como bienes suyos despues de la dote, del mismo modo que los parafernales y hereditarios; pues se hizo dueña de ellos con la entrega, y por haberlas empleado en el matrimonio, se deben deducir ántes que los gananciales, como parte del fondo puesto en la sociedad. Habiéndolas consumido en usos propios y ajenos de esta, no tendrá derecho á su deducción ni abono, como se ha dicho en otra parte de los bienes parafernales, cuando no los entrega á su marido.

5. Si solamente se las prometió, sea en el mismo contrato dotal ó en otro separado, se ha de distinguir si hay gananciales, y si la muger los renuncia ó no: si no los hay, se han de bajar del caudal propio del marido hasta en la décima y no mas, como una de las deudas contra este: si los hay, y la muger los renuncia, lo mismo es sacarlas del cuerpo de la herencia despues de la dote, que del caudal restante, sin distincion de si son ó no del capital del marido; pues entónces todo es de él, y no se le hace agravio, por no pagársele de sus propios bienes llevados al matrimonio, ni de su parte de gananciales, porque no los quiere. Però si los acepta, despues de bajar la dote, bienes parafernales, deudas del matrimonio, capital del marido y la mitad de gananciales que le tocan, se une la otra mitad de estos al capital del marido, y hechas un cuerpo estas dos partidas, se deduce de su total hasta en la décima el importe de las arras y no mas, aunque la oferta exceda á esta, como deuda contra él, y el residuo líquido es el legítimo haber del marido. Luego se unen la dote, arras, mitad de gananciales y demas derechos pertenecientes á la muger, y lo que sumen es lo que le tocará, caso que su marido nada le haya legado; porque si le legó algo, esto mas debe llevar, no excediendo del quinto si tiene descendientes legítimos, ó del tercio, si ascendientes; pues bajándose las arras ántes de dividirse los gananciales, se les satisfará de estos la mitad de su importe, y como deuda contra su marido debe salir de sus propios bienes, no del total de aquellos, cuya mitad íntegra le conceden las leyes¹. Però aunque le haya legado el quinto ú otra cuota, no se debe deducir ántes que las arras, sino del residuo, bajadas estas, porque son deuda contra su caudal, que debe separarse primero co-

¹ Ayor. *De partit.* cap. 7 n. 16.

mo cosa ajena, y de lo que quede, deducidas las mismas, se ha de sacar el quinto, pues de lo contrario se le daría este de caudal que no era de su marido, sino en parte suyo, en lo cual se le perjudicaba.

6. Si al tiempo de hacer la particion estuviere casada segunda vez la muger, se le debe aplicar solamente el usufruto de las arras, y no su propiedad, porque esta toca á los hijos del marido, y debe reservársela¹; y aun cuando no lo esté, debe contener su adjudicacion el aditamento: „de que en caso de volverse á casar dentro ó fuera del año de su viudedad, deberá reservar su propiedad á los herederos del primer marido, segun lo mandan las leyes.“ Lo tendrá presente el partidor; pues por carecer de esta expresion las adjudicaciones, suelen los herederos del marido no usar de su derecho, de que estan ignorantes, y quedan perjudicados.

7. Siendo viudo el marido, se ha de mirar si tiene ó no hijos ú otros descendientes legítimos del anterior ó anteriores matrimonios. Si no los tiene, se observará lo propio que siendo soltero, sin diferencia, pues uno y otro pueden ofrecer á la novia arras, ó en su defecto hacerla otra donacion cuando se casan, y luego legarle el quinto, porque como al tiempo de casarse nadie tiene adquirido derecho á sus bienes, se les permite donar de ellos la parte que quisieren, con tal que no exceda de lo prefinido por las leyes; en cuya atencion se estimará su importe por caudal suyo, y como deuda contra este se deducirá de su total, y el quinto del residuo no padecerá disminucion, ni las arras se imputarán en él, por no ser visto haberlas ofrecido á su novia con ánimo de perjudicar á los hijos que tuviere, y si con el de manifestar á su madre el afecto que le profesaba, y estimularla á que se esmerase en su cuidado y crianza, por cuya razon los que nazcan no revocarán la oferta de ellas. Y si tiene hijos se han de deducir las arras del quinto de sus bienes, que es de lo que le permite disponer en vida y muerte la ley 28 de Toro, teniendo descendientes legítimos; y si ascendientes, del tercio, segun la 6 tambien de Toro, y no del cuerpo de su propio caudal; y así hasta en su importe se compensará el quinto ó el tercio con ellas². Todo esto se debe observar y observa, aunque Ayora dice³ que no se sacarán del quinto, si segun la costumbre de la tierra no pudo el marido dejar de darlas, á lo ménos sin desdoro suyo, pues no se le causa ninguno por no darlas ni ofrecerlas, ni está obligado á ello por ningun título⁴ (*). Lo propio milita en las joyas ó preseas y vestidos por la misma razon.

¹ L. 25 tit. 13 part. 5. Ayor. lug. cit. n. 21.

² Gutier. lib. 3. *Pract.* q. 43. *Parlad.* diff. 125

n. 13.

³ Part. 2 q. fin. n. 56.

⁴ *Castill. De usufruct.* cap. 46 n. 12. Tello ley 16 de Toro n. 8.

(*) A mi me parece razonable la opinion de Ayora; pues en el caso de que habla, las ar-

8. De lo expuesto se deduce que si el marido viudo con hijos ú otros descendientes legítimos, ofrece cantidad determinada ó indeterminada en arras al tiempo de casarse á su futura esposa, aunque sea con título de remuneracion, y en disposicion última le lega el quinto íntegro, solamente tendrá derecho á este viviendo algunos de los hijos ó descendientes que cuando se casó tenia su marido, importe mas ó ménos que la cantidad prometida al tiempo de la boda: en primer lugar, porque cuando hizo la oferta estaba privado de disponer de mas que de su quinto en vida y muerte, por prohibírselo expresamente la ley 28 de Toro, teniendo descendientes legítimos: en segundo lugar, porque con permitírsele uno y otro, no se violaria dicha ley, que es posterior á todas las del Fuero, sino que con pretexto de la donacion, y por beneficiar á la madrastra, defraudaria en la décima ó cantidad prometida á sus descendientes legítimos, quienes ántes que se volviese á casar tenian adquirido derecho á sus bienes, excepto el quinto; y si se casaba muchas veces, apénas les quedaria herencia: en tercer lugar, porque las leyes del Fuero que corrige la citada de Toro, estan en títulos posteriores al que trata de las arras, aunque en un mismo libro; y así corregidas aquellas, se entiende estarlo tambien las anteriores, excepto en lo que dejen subsistir, y se observe; y en cuarto lugar, porque no obsta alegar que no se entienden corregidas, por darse y ofrecerse las arras en contrato oneroso, y ser los legados y donaciones puramente voluntarios y lucrativos; pues solo es oneroso para el marido, de cuya voluntad depende el darlas ó no. Lo propio milita en el tercio teniendo descendientes legítimos.

9. Si casándose el marido muchas veces ofrece en arras á todas sus mugeres la décima parte de sus bienes, segun puede hacerlo, ha de ser aquella de los que por muerte de cada una le tocaban, y percibiria á haberse hecho particion; y no constando á cuánto ascendian, como que son créditos de una naturaleza y privilegio, el primero en tiempo lo será en derecho, de suerte que los hijos de la primera sacarán la décima de todo lo que deje; los de la segunda la del residuo, y así irán descendiendo. Por ejemplo, si dejó cien mil reales líquidos, llevarán los de la primera diez mil, que son la décima de ellos: de los noventa mil que quedan sacarán su décima los de la segunda, &c. Si á alguna ó á algunas ofreció cantidad determinada, se ha de mirar si cabe ó no, y asimismo si la consignó en sus bienes presentes y futuros, ó solamente en los presentes: si no cabe, se le

ras no son una donacion del novio, sino una deuda suya, aun dado caso que no se le pueda apremiar á satisfacerla, siempre que de no hacerlo se le siga algun desdoro, porque esto entre personas de honor puede

reputarse un motivo necesario. Contra el parecer de Ayora nada objeta Febrero, por quanto aquel habla en un supuesto; y este, lejos de hablar bajo de el, le niega sin fundamento. *Febrero reformado.*

abonará lo que quepa, y no mas; y si cabia en los que tenia cuando la ofreció, y no en los que deja, se le ha de abonar el total, con tal que no se grave la legítima de los hijos anteriores; pues en perjuicio de estos no pudo ofrecer ni donar mas que el quinto. Pero esto se limita en la primera muger; pues si cabia la cantidad ofrecida en la décima de los que poseia al tiempo de casarse, como entonces nadie tenia adquirido derecho á ellos, se debe deducir íntegra, y abonársele como deuda contra el caudal de su padre.

CAPITULO XIII.

¿De dónde deberán deducirse el luto de la viuda y de los herederos del difunto, el vestido ordinario de aquella, y el lecho cotidiano que pertenece al viudo ó á la viuda?

- | | | | |
|---|--|----------|--|
| 1 | Los herederos del difunto deben dar el vestido de luto á la viuda; pero este derecho no corresponde al viudo: razon de esta diferencia. | 6 | ¿Qué se entiende por lecho cotidiano? |
| 2 | No habiendo costumbre ó mandato expreso del testador en contrario, se debe bajar el importe del luto ordinario del cuerpo de su caudal propio como deuda contra él, y no del inventariado. | 7 y 8. | ¿De dónde deberá deducirse el lecho cotidiano? |
| 3 | Los herederos deben costear sus lutos de su propio haber, y no del cuerpo del caudal inventariado. | 9 y 10. | ¿Si habiendo deudas contraídas en el matrimonio, ó ántes por el marido, y ningunos gananciales, tendrá derecho la viuda al lecho con preferencia á los acreedores? |
| 4 | ¿Qué se entiende por vestido ordinario de la viuda? y cómo debe hacerse la aplicacion de su importe? | 11 y 12. | ¿Si en cualquier tiempo que el viudo ó la viuda se case, deberá restituirse el lecho á los herederos del muerto, ó podrá gozar de su usufruto mientras viva? |
| 5 | El lecho cotidiano corresponde á la viuda, é igualmente al marido, quedando viudo. | 13 | El lecho debe inventariarse y valuar-se con separacion de las cosas de que se compone, para aplicarlas con distincion y claridad, y no dinero por ellas. |

Tres puntos, aunque de corta entidad, que no han tratado los autores como corresponde, son de los que voy á hablar en este capitulo; á saber: del luto de la viuda y herederos del difunto: del vestido ordinario de aquella; y del lecho cotidiano del viudo ó viuda. En quanto al luto debo decir que por razon de alimentos deben los herederos del marido dar, segun su calidad y haberes, á la viuda el ordinario ó cotidiano, ó lo que le cueste si lo hizo á sus expensas, á mas de su dote, bienes parafernales y mitad de gananciales que por derecho le tocan; pues por alimentos no solo se entienden la comida y habitacion, sino tambien el vestido,