

27. Y si la hija era menor cuando se casó no valió *ipso jure* la permuta ó enagenacion, por lo que puede pedir los bienes con los frutos líquidos producidos desde entónces, devolviendo la dote que su padre le dió; pero en este caso deberá restituir el dinero con los intereses correspondientes á él desde el dia en que se casó, si quiere los frutos de sus bienes raices, y el exceso se devolverá, pues de lo contrario se lucraria con estos y con aquellos indebidamente; lo cual entiendo, hubiese ó no el marido querido mas el dinero que los bienes, porque no pudo perjudicarla en cosa alguna, ni quitarle la accion que la competia á los bienes maternos, á consecuencia de haber adquirido su dominio, por muerte de su madre, ni su padre quedarse con ellos.

CAPITULO V.

De la colacion de bienes. ¿Qué es colacion; por qué razon se introdujo; qué se requiere para que tenga lugar; entre qué personas debe ó no hacerse, y cuáles son los bienes colacionables?

- | | |
|---|--|
| 1 Objeto principal de este capítulo. | 11 Tampoco tiene lugar entre los colaterales ni entre los ascendientes. |
| 2 ¿Qué es colacion? | 12 Asimismo no colaciona el hijo legítimo por el soberano ni el adoptivo, ni tampoco hay colacion entre los hijos naturales, sucedan solos ó con otros legítimos, porque no se les debe la legítima. |
| 3 ¿De cuántos modos puede hacerse? | 13 De los bienes que son ó no colacionales. |
| 4 ¿Qué es imputacion, y en qué se diferencia de la colacion? | 14 Por regla general deben colacionar los descendientes legítimos en cuenta de sus legítimas los bienes, donaciones y gastos que hubieron ó hicieron en vida, y les provinieron del patrimonio del ascendiente, de cuya herencia se trata si la aceptan. |
| 5 Regularmente hablando debe colacionarse la misma cosa, y no su estimacion, excepto en los casos que allí se expresan. | 15 Las hijas deben por consiguiente traer á colacion la dote y donacion <i>propter nuptias</i> que recibieron de sus padres. |
| 6 ¿Cuándo deberá hacerse la colacion? | 16 Si la hija se contenta con la dote, y repudia la herencia, no tendrá obligacion á colacionarla, con tal que no exceda de su legítima. |
| 7 Si el padre prohibiese expresamente la colacion, no se hará siempre que los bienes donados por él no excedan de lo que puede tocar al donatario por su legítima y mejora. | 17 La obligacion de colacionar las hijas la dote se amplía á las demas donaciones que sus padres les hu- |
| 8 Circunstancias que se requieren para que tenga lugar la colacion. | |
| 9 En la herencia de los ascendientes tiene lugar la colacion entre sus hijos y descendientes legítimos, ó legitimados por el siguiente matrimonio, á quienes se debe abintestato la legítima, sin diferencia de sexo. | |
| 10 Entre los herederos extraños instituidos solos ó juntamente con los hijos del testador, no tiene lugar la colacion; pero sí entre estos solos. | |

- biere hecho.
- 18 Tambien deben colacionar las donaciones que des hayan hecho otras personas por consideracion á sus padres; mas no el dinero que alguno les hubiere dado por desflorarlas ó violarlas, ó en virtud de sentencia condenatoria.
- 19 Tampoco está obligada á colacionar la dote y donacion *propter nuptias* que algun extraño la hubiese dado para casarse, aunque este la haya entregado á su padre para que la dotase; ni las dádivas ó regalos que algun pariente ó amo á quien sirvió ú otro la hubiere hecho.
- 20 No solo comprende á las hijas que se casan la obligacion de colacionar la dote que les dieron sus padres, sino tambien á las que entran en convento que puede poseer bienes en comun y en particular.
- 21 Heredando el hijo á sus padres no solo debe colacionar lo que recibió de ellos, sino tambien los vestidos, joyas ó adornos que dieron á su esposa.
- 22 No deberá sin embargo colacionar los gastos de comida, refresco, regalo al cura que le casó, ni otros que por lucimiento hacen sus padres.
- 23 Deben los hijos colacionar los oficios públicos redimibles comprados con el dinero de sus padres, si son transmisibles.
- 24 ¿Si deberá colacionar el hijo los gastos hechos por su padre en sacar las bulas para obispado, canonicato ú otro beneficio?
- 25 El hijo poseedor de un mayorazgo ha de colacionar lo que el antecesor hubiere expendido en la obtencion de un breve pontificio para que de los frutos de ciertas iglesias se saque la tercera parte ó mas con que erigir dos beneficios, cuya presentacion haya de hacer el mencionado hijo poseedor del mayorazgo.
- 26 ¿Si deberá el hijo colacionar la donacion que su padre le hizo con título de patrimonio para ordenarse?
- 27 Si los padres, ó el uno de ellos, despues de haber dado dote á su hija, ó capital á su hijo, les diesen ademas alguna cantidad de dinero ó finca para alimentarse, pagar deudas ú otro fin urgente, traerán tambien esto á colacion, si sus padres no disponen otra cosa.
- 28 Debe colacionar el hijo que se halla bajo la patria potestad el usufruto de sus bienes adventicios que su padre le donó expresamente, si este tiene recogidos los frutos y está hecho dueño de ellos.
- 29 Diciendo el padre ántes de adquirir el usufruto de los bienes adventicios de su hijo que no lo quiere, no tiene esta obligacion de colacionar los frutos que produjeron, y percibió.
- 30 Si el padre que admistra bienes adventicios de un hijo que tiene en su poder, le dedica á la carrera militar ó literaria, y los frutos de estos bienes alcanzan ó exceden á las expensas que hace con él, deberá colacionar, si su padre lo manda, no todo el importe de ellos, sino lo líquido que quede, deducidas las que su padre haria con él en su casa.
- 31 Si teniendo el padre el usufruto de los bienes adventicios de su hijo, este se casa, y aunque el padre continúe reteniéndole, no se le demanda mientras vive, podrá repetirle de sus herederos, y deberá deducirse como deuda del cuerpo del caudal paterno.
- 32 ¿Si se habrán de colacionar los frutos de capellanía, prebenda ó beneficio eclesiástico, pertenecientes al hijo que vive en compañía de su padre y que este admistra, y los alimentos que dió á dicho hijo?
- 33 Son adventicios los frutos de los bienes adventicios del hijo que percibió despues de la tácita ó expresa remision de su padre, y no debe traerlos á colacion.

- 34 Emancipando el padre á su hijo, y dándole al mismo tiempo alguna finca ú otra cosa, no está obligado á colacionarla, pues se entiende mejorado en ella en cuanto no exceda del tercio y quinto.
- 35 No debe colacionar el hijo los gastos que su padre hizo con él en los estudios: ¿cuáles deben ser estos?
- 36, 37, 38, 39 y 40. Excepciones de la regla anterior.
- 41 Tampoco debe colacionar cualesquiera otros gastos que el padre haya hecho con él para darle carrera militar ú otra honorífica.
- 42 ¿Si deberá colacionar los libros que el padre le hubiese dado para estudiar?
- 43 No debe colacionar el hijo su peculio casicastroense.
- 44 Tampoco debe colacionar lo que su padre gastó en proporcionarle algun honor inalienable y no transmisible á sus herederos, ó alguna dignidad ú oficio público, por el que se perciba anualmente alguna renta ó utilidad.
- 45 Asimismo no puede colacionar lo que sus padres gastaron para redimirle de cautiverio.
- 46 Tampoco deberá colacionar lo que su padre pagó voluntariamente por la pena en que se le condenó por algun delito; pero si lo hubiere pagado por necesidad, deberá traerse á colacion.
- 47 No estan obligados los hijos á colacionar las pensiones, encomiendas, renta vitalicia y demas donaciones que el rey ó la reina les hubieren hecho; ni tampoco los réditos ó rentas anuales, v. gr. juros que el padre transfiera con real licencia en sus hijos.
- 48 Excepcion de la regla anterior.
- 49 No tiene obligacion el hijo de colacionar los bienes adventicios que adquirió con su mera industria y trabajo personal.
- 50 Pero deberá colacionar el lucro que adquirió con los bienes ó dinero de su padre sin poner trabajo su-

- yo. ¿Qué deberá hacerse cuando se duda si lo grangeó con su mero trabajo ó con los bienes del padre?
- 51 Habiendo administrado y gobernado por sí solo el hijo los bienes de su padre á causa de hallarse muy viejo ó imposibilitado, si los demas por ser menores ú otro motivo, nada lucraron ni trabajaron, debe darse á aquel, si lo pide, el salario de su administracion.
- 52 Si el hijo emancipado, léjos de adquirir y cuidar de los bienes de su padre, los dilapidó, consumió ó sustrajo, debe colacionarlos ó restituir su importe.
- 53 El hijo á quien por sus méritos hizo alguna donacion su padre ó madre, no está obligado á colacionar siempre que sean condignos á ella, ó tales que no puedan estimarse ni pagarse con dinero.
- 54 Son colacionables en cuenta de legítima las donaciones que los padres hacen á sus hijos por causa necesaria, mas no las simples ó que proceden de mera liberalidad del donante, excepto en los tres casos que allí se expresan.
- 55 ¿Cuáles se llaman donaciones necesarias?
- 56 y 57 ¿Si lo que el abuelo dió á la nieta viviendo su padre, lo deberá colacionar aquella ó este?
- 58 ¿Si deberán colacionar lo que en vida recibieron de sus padres el hijo ó la hija excluidos de heredar, sea por estatuto ó costumbre del pueblo, ó por haber renunciado con juramento sus legítimas paternas ó maternas?
- 59 Cuando los nietos entran á heredar al abuelo por muerte de su padre, no tienen obligacion de colacionar lo que en vida les dió este, y solo tendrá lugar la colacion cuando se hayan de dividir los bienes paternos.
- 60 Los nietos que recibieron algo de su abuelo ó abuela despues de muerto su padre ó madre, estan obligados á colacionarlo con los otros

- nietos ó con sus tios cuando hereden á su abuelo á abuela, porque se les debe la legítima.
- 61 La misma obligacion tienen los nietos de colacionar lo que los abuelos dieron en vida á sus padres, y por muerte de estos entró en su poder.
- 62, 63 y 64 Dos casos en que no estan obligados los nietos á hacer la colacion; sucediendo con sus tios ó sus abuelos. Impugnacion de la doctrina del autor en el segundo caso.
- 65 ¿Si la renuncia de legítima que hace la madre, contenta con su dote,

perjudicará ó no á sus hijos viniendo estos á heredar al abuelo?

- 66 Si un padre que tenia hijos de dos matrimonios, casa durante el segundo dos, v. gr. que habia tenido del primero, dando á uno algo ménos de lo que le tocaba por su legítima y á otro algo mas á cuenta de la paterna, expresando lo que les entregaba por cada una, debe el segundo hacer dos colaciones: ¿y en qué términos?
- 67 hasta el 75 inclusive. ¿En qué casos y de qué modo tendrá lugar la colacion del enfiteusis?

1. **S**uelen los padres, cuando ponen en estado á alguno de sus hijos, ó los dedican á la carrera militar ó literaria, ó en otras ocasiones hacer gastos con ellos, ó darles crecidas cantidades ó hacienda, ya expresando ser en cuenta de su legítima, ya sin decir cosa alguna; y cuando nada expresan, se duda si estas donaciones ó gastos se les han de imputar en parte de legítima, ó han de reputarse donaciones simples, procedentes de una mera liberalidad, y de consiguiente si son ó no colacionables, suscitándose con este motivo pleitos que disminuyen mucho y aun aniquilan las herencias. Por tanto, deseando evitarlos, y que el partidor se instruya, no cause perjuicio ni tenga necesidad de preguntar ni molestarse en registrar libros que tal vez no entienda; no obstante la diversidad de pareceres entre los mas célebres jurisconsultos sobre muchos particulares de materia tan ardua é intrincada, á causa de la antimonía ó contrariedad que por falta de discernimiento y expresion parece tienen nuestras leyes, y especialmente las 26 y 29 de Toro, (pues afirman algunos que mas confunden que ilustran), procederé para ello con la claridad que me sea posible, adhiriéndome en los casos confusos al dictámen mas conforme con el espíritu de aquellas, y dando al partidor para que no yerre, las reglas ciertas que verá en adelante.

2. La palabra colacion tiene en el derecho varias significaciones; pero segun mi propósito es una comunicacion ó agregacion que los descendientes legítimos, que son herederos, hacen á la herencia ó cuerpo del caudal paterno ó materno de los bienes que sus padres les dieron y ya son suyos, para que despues se dividan todos legalmente entre ellos.

3. La colacion se puede hacer de varios modos: 1.º por *manifestacion*, que es trayendo ó manifestando el donatario la misma cosa

que percibió, si existe y puede colacionarla¹: 2.º por *liberacion*, que es cuando lo colacionable no se le entregó, y solo se le prometió²; y el 3.º por *imputacion*, que es imputándole en su haber, y percibiendo de la herencia tanto ménos cuanto importe lo que tenga recibido, y no puede manifestar por no existir, ó por carecer de facultad para su manifestacion, como sucede en la dote de que está posesionado el marido, pues la muger se halla imposibilitada de verificarlo³; y este es el modo mas frecuente de colacionar. Fué la imputacion en un principio un remedio introducido por el derecho romano para excluir la querrela de inoficioso testamento. En virtud de este remedio podía el hijo á quien su ascendiente dejaba ménos de la legítima que se le debia, intentar el suplemento de esta, con tal que recibiese en cuenta, y se le imputase en ella lo que su padre ó ascendiente le habia dado⁴. No tenia lugar cuando el hijo era preterido ó exheredado con causa legal, ó por el contrario instituido en toda su legítima; y sí solo cuando el testador le dejaba ménos que esta, y añadía que nada mas recibiese de sus bienes.

4. Se diferencian la imputacion y la colacion propiamente dichas: lo primero, en que aquella fué introducida así en favor de los hijos como de sus padres: de aquellos, para que no fuesen privados de su legítima; y de estos, para que sus testamentos no se rompiesen ni anulasen. Pero la colacion se introdujo en otro tiempo por la injuria que los hijos emancipados hacian á los que no lo estaban, y hoy se halla establecida por evitar la envidia y discordia entre ellos. Lo segundo, en su origen, forma y naturaleza. Lo tercero, en que la imputacion no tiene lugar sino por testamento; pero la colacion, así por testamento como abintestato. Lo cuarto, en que la imputacion lo tiene, ya suceda el hijo con sus hermanos ó con extraños; pero la colacion solamente cuando suceden entre sí los hijos y descendientes legítimos; bien que ya sucedan los hermanos entre sí ó con extraños, se llama vulgarmente *colacion*. Y lo quinto, en que todo lo que se imputa, se colaciona; mas no lo que se colaciona se imputa en la legítima. Otras varias diferencias traen los autores⁵, las que omito por importar poco al contador.

5. Debe colacionarse, regularmente hablando, la misma cosa recibida, si existe, y no su estimacion⁶ (*); pues de no hacerlo se pue-

1 L. 1 § Jubet. ff. De collat. bonor. Guerreir. De divis. lib. 2 cap. 13 n. 1 al 4.

2 L. 2 Cod. De collat. Velasc. De partit. cap. 14 n. 1.

3 L. Dotis quidem petitio. Cod. De collat. Gom. en la ley 29 de Toro n. 26.

4 L. Omnimodo. Cod. De inoffic. testam. Gom. ibi n. 38. Hermos. en la ley 3 tit. 4 part 5.

5 Castill. en la ley 29 de Toro n. 30 verb.

A tornar.

6 L. 1 ff. De collat. bonor.

(*) El reformador del Febrero impugna esta doctrina, como puede verse en la apologia de su reforma, que se halla inserta en el tomo 3.º de la sexta edicion. Pero á pesar de sus razones, mas ingeniosas que sólidas, tengo por muy fundada la impugnacion que en este punto le hizo el adicionador, segun advertirá cualquier suje-

de causar perjuicio á los coherederos, si tienen aficion á la propia cosa y pretenden derecho á ella, porque por la colacion se constituye hereditaria y como del patrimonio del difunto¹: por consiguiente no debe darse al interesado contra su voluntad la estimacion de la cosa en lugar de esta misma²; pues de permitirse esto se faltaria á la equidad, que fué el principal motivo de establecerse la colacion. Pero esto se limita en cuatro casos: 1.º cuando los interesados convienen en que se colacione la estimacion; pues como esta se introdujo principalmente para evitarles perjuicios, y para que fuesen igualados en sus legítimas, cesa el motivo con su convenio: 2.º cuando no se puede colacionar sino con dificultad, ó de ningun modo: 3.º cuando la cosa es tal que no la tienen aficion los hermanos, ó en los libros de los estudiantes por privilegio de las ciencias, á ménos que el padre mande expresamente que los colacionen³; y lo 4.º en la dote mientras subsiste el matrimonio, pues basta colacionar la estimacion de las cosas dotales, y no hay obligacion de manifestarlas, como he dicho⁴.

6. La colacion se debe hacer en tres casos, muera testado ó intestado el donante. El primero, cuando el padre ó ascendiente mandó expresamente al hijo ó á la hija, que la hiciese de lo que les habia dado; porque el donante puede mandarlo, ya se empleasen los gastos y donaciones en los fines que expresaré mas adelante, y que por derecho estan exentos de la colacion, ya en otros no privilegiados. El segundo es cuando por conjeturas aparece que la voluntad del padre fué que los bienes donados por él se colacionasen; de cuyas conjeturas trataré despues. El tercer caso es cuando se duda si el padre ó no; pues entónces se presume que su voluntad mas fué anticipar al hijo en vida el pago de su legítima, que ser liberal con él en perjuicio de los demas hijos.

7. Si al contrario el padre prohibiese expresamente la colacion, (pues para que se entienda prohibida no bastan conjeturas⁵, por urgentes y vehementes que sean), no se hará, siempre que segun nuestro derecho Real no excedan los bienes donados de lo que pueda to-

to imparcial leyendo al uno y al otro. No hay duda que parece una contradiccion de Febrero decir por una parte que la imputacion es el medio mas usado de colacionar, y asegurar poco despues que, regularmente hablando, deben colacionarse las cosas mismas y no su estimacion. Pero léase con reflexion este párrafo 5, y se verá por qué es tan frecuente el modo de colacionar la estimacion. Esto sin embargo no destruye la regla general de que regularmente deben colacionarse las cosas mismas; y efectivamente este principio es mas conforme á equidad, y mas arreglado á las disposiciones de nues-

tras leyes, que cita el editor del Febrero adicionado en su impugnacion inserta como prólogo, quinta edicion, página 29 y siguientes. Me ha parecido conveniente deber llamar la atencion sobre esta materia porque es de mucha importancia.

1 L. Illam, al fin. Cod. De collat.

2 Velasc. De partit. cap. 14 ns. 2 y 3.

3 Velasc. ibi n. 7. Guerreir. De divis. lib. 2 cap. 13 n. 1 al 24.

4 Velasc. en el cit. cap. n. 5.

5 L. 3 tit. 15 part. 6.

car al donatario por su legítima y mejorá, pues habiendo exceso deberá hacerla del importe de este, y restituírle; y siempre que las donaciones ó gastos sean para ir á la guerra, estudiar ó seguir otra carrera de honor y útil á la familia y al estado, pues estos como exentos de la colacion no se deben imputar por legítima ni mejora, sino en los términos y casos que explicaré en el párrafo 41.

8. Seis circunstancias se requieren para que tenga lugar la colacion. La primera es que quien la pide y á quien se pide sean hijos ó descendientes del difunto, cuya herencia se ha de dividir. La segunda es, que dichos descendientes sucedan por el título universal de herederos, y no por el particular de legatarios ó fideicomisarios; pues si suceden como tales, percibirán el legado ó fideicomiso, sin obligación de colacionar la dote ó donacion que recibieron en vida de sus padres ó madres, excepto que sea inoficioso el legado, en el cual procede lo que se ha dicho de la donacion¹. La tercera es que los bienes donados hubiesen sido de la persona á quien se hereda. La cuarta es que la cosa ó cantidad recibida se adquiera en vida del difunto, cuya herencia se trata de dividir; porque si se adquiere despues de su muerte, como es el legado ó fideicomiso, ú otra donacion que se confirma con ella, no es colacionable, á ménos que el donante mande que se reciba en cuenta de legítima. La quinta es que á los hijos y descendientes legítimos, entre quienes se trata de hacer la colacion, se les deba la legítima; y por tanto si el nieto ó nieta, viviendo su padre, recibió algo de su abuelo, y este fallece en vida del padre, no está obligado aquel ó aquella á colacionar la donacion. Y la sexta circunstancia es que el hijo ó descendiente quiera ser heredero de quien recibió alguna cosa, pues si renuncia la herencia, no está obligado á la colacion; y si se le prometió algo, y no se le entregó, puede pedirlo, debiendo mirarse en ambos casos si es inoficiosa la donacion.

9. En la herencia de los ascendientes tiene lugar la colacion entre sus hijos y descendientes legítimos ó legitimados, por el subsiguiente matrimonio, á quienes se dejó abintestato la legítima, sin que haya diferencia de sexo, emancipacion ó patria potestad: quiero decir, sean todos varones ó hembras, esten ó no emancipados, y fuera ó en poder de sus padres, concurren varones y hembras entre sí unos con otros ó el emancipado con ellos ó con otros emancipados, ó con los que no lo estan, y sean ó no póstumos, si con arreglo á nuestras leyes² son capaces en naciendo de heredar á sus ascendientes.

10. Entre los herederos extraños, sustituidos solos ó juntamente con los hijos del testador, no há lugar á la colacion; pero sí entre es-

¹ L. 4 tit. 15 part. 6.

² LL. 1 y 2 tit. 13 part. 4 y 2 tit. 5 lib. 1.

10 N. R.

tos solos: de modo que aunque los extraños nada colacionen entre sí mismos para su menor haber en lo que, habiendo hijos, pueden percibir con arreglo á la ley 28 de Toro, no dejarán por eso los hijos de colacionar entre sí lo recibido, como si fueran los únicos instituidos, y de ningun extraño se hiciera mencion.

11. Tampoco ha lugar la colacion entre los colaterales, porque (fuera de otras razones que traen los autores) las leyes que tratan de ella, hablan solamente de los descendientes, y no se deben ampliar á personas de quienes no hacen ninguna mencion específica ni genérica. Lo propio se ha de decir por la misma razon de los ascendientes, pues donando el padre á su hijo, se juzga que quiere guardar igualdad entre sus hermanos, y de consiguiente que no le dona con ánimo de mejorarle; pero cuando el descendiente dona á su ascendiente, no es con el de que haya igualdad, ni por razon de legítima, puesto que segun el órden de la naturaleza no es igualmente creible que le ha de sobrevivir. Por otra parte, en el padre hay el peligro de que le ciegue tanto el amor á un hijo, que por él perjudique á sus hermanos, cuyo riesgo no hay en el hijo respecto de su padre, y así no se le prohíbe donar como á este. Así pues, si dos ascendientes iguales en grado suceden á su descendiente, y uno de ellos recibió en vida algo de este, no está obligado á colacionarlo con el otro descendiente, ya se lo haya donado simplemente, ya con causa; bien que no falta quien diga que el ascendiente deberá colacionar lo que recibió en vida, si excede del tercio, de que el hijo en virtud de la ley 6 de Toro puede disponer; pero lo contrario es lo mas corriente y verdadero, de modo que solamente deba hacer la colacion en caso que el descendiente le haya hecho la donacion con expresa condicion de colacionarla.

12. Ni con el hijo legitimado por el soberano, ni con el adoptado tiene lugar tampoco la colacion habiendo hijos ó descendientes legítimos, porque con estos ninguno de ellos concurre á heredar. Asimismo no la hay entre los hijos naturales, sucedan solos ó con otros legítimos, por no debérseles legítima.

13. En el libro 1 título 3 capítulo 3, se dijo que el peculio de los hijos ó los bienes pertenecientes á estos son de cuatro clases, á saber: *adventicios, profecticios, castrenses y casicastroenses*. Llámase adventicios los que provienen de la madre, ó de los parientes de esta ó de extraños¹, cuya propiedad corresponde al hijo, y el usufruto al padre. Profecticios son, no solo los que proceden ó salen del caudal ó patrimonio paterno, sino los que por mera contemplacion del padre adquiere el hijo, ya esté ó no bajo la patria potestad, expresándose

¹ L. 2 tit. 11 part. 4.

en la donacion que se hace por los méritos del padre, en cuyo caso los adquiere este para sí. Lo propio milita cuando fué hecha la donacion á padre é hijo juntamente, porque en duda se presume lo mismo; y así este debe colacionarla¹. Pero si el padre fuere solamente la causa mediata é impulsiva, por ejemplo, si por él tuvo noticia de su hijo el donante, con cuyo motivo trabaron los dos grande amistad, y le hizo la donacion, en tal caso se entiende habérsela hecho por causa de su mutua amistad, y no en nombre de su padre ni por él: así que no será profecticia, ni por consiguiente deberá colacionarla²; y lo propio milita respecto de la madre por igual razon. Acevedo³ opina que solo es profecticio lo que sale del caudal ó patrimonio paterno, mediata ó inmediatamente, y que esto se debe colacionar, y nada mas; debiendo tenerse en consideracion la amistad, afinidad, méritos, servicios, amor precedente y otras conjeturas, por las cuales se pueda venir en conocimiento de si lo donado es por contemplacion de los hijos ó de los padres. Bienes castrenses son los que el hijo adquiere en la guerra ó con motivo de ella; y casicastrenses los que adquiere sirviendo al rey en la corte, ejerciendo algun cargo público, como el de juez, ó por extipendio que se le da enseñando algun arte ó ciencia. Estos bienes corresponden al hijo en propiedad y usufruto, aun cuando esté bajo la patria potestad; y así deberá el padre darle cuenta de ellos si los administra.

14. Supuesto lo referido, debo sentar por regla general, que regularmente hablando, deben colacionar los descendientes legítimos en cuenta de sus legítimas los bienes, donaciones y gastos que hubieron ó hicieron en vida, y les provinieron del patrimonio del ascendiente, de cuya herencia se trata si la aceptan⁴. En estos bienes no solo se comprenden los muebles y raices, sino tambien las deudas, derechos y acciones que los ascendientes tienen á su favor y donan á sus descendientes, y así son igualmente colacionables; todo lo cual se entiende no mandando lo contrario el donante, ó no coligiéndose de su voluntad, y no siendo los gastos y donaciones para fines de honor y privilegiados, pues estos estan exentos de la colacion, como adelante se dirá. En cuanto á si, siéndoles dada la dote, ó hecha la donacion por su padre y madre juntos, ó por el padre solo, deberán colacionar el todo ó solamente su mitad por muerte del uno, véase lo explicado en el libro 1 título 2 capítulo 3, párrafos 19, 20 y 22.

15. En consecuencia de lo expuesto deben las hijas traer á colacion con los coherederos la dote y donacion *propter nuptias* que han recibido de sus padres, si quieren llevar su herencia y la aceptan⁵; porque

1 Mantie. *De conject.* lib. 8 tit. 16 ns. 5 y 6.

2 Velasc. dicho cap. 13 n. 5.

3 L. 29 de Toro, gl. 4 n. 8 al fin.

4 L. *Quoniam Nov.* 29. Cod. *De inoffic. test.*

5 Dicha ley 3 tit. 15 part. 6.

estas donaciones se hacen por causa necesaria, y no por pura voluntad (pues el padre puede ser compelido por derecho¹ á dotar á sus hijas), y como no son donaciones simples procedentes de mera liberalidad, se deben imputar en legítima, y en este concepto y no en el de mejora colacionarse². Tienen esta obligacion aun cuando para ello no sean requeridas por sus hermanos ó por los coherederos; porque el que está obligado á colacionar, si pide la porcion que le toca en la herencia, debe ofrecer la colacion³. Asimismo debe colacionar la dote, aunque fuesen únicas cuando se las entregó, y ademas han de restituir el exceso á su legítima, si le hubiere⁴. Lo propio milita cuando el padre entregó la dote al yerno, porque si la dió á un tercero para que este la entregase á dicho yerno ó á la hija, y no llegó á poder de estos, sino que se consumió ó perdió en poder del tercero, no está obligado á colacionarla; por lo que recibirá su legítima íntegra, y los coherederos deben imputar á su padre, y no á ella ni á su marido la pérdida⁵; pues, como queda sentado, no se colaciona sino lo que se posee, ó se recibió mediata ó inmediatamente de aquel cuya herencia se intenta dividir.

16. Pero si se contenta con su dote, y repudia la herencia, no tendrá obligacion de colacionarla⁶, con tal que la dote no exceda de la legítima que pueda corresponderla, atendido el importe de los bienes de su difunto padre al tiempo de su muerte, unido con el de la misma dote; pues si excede, deberá restituir el exceso á los coherederos, porque en ninguna cosa pueden ser mejoradas las hijas por contrato en sanidad con título de dote ni casamiento, excepto que el mejorante confirme el exceso en su última voluntad, segun dije en el libro 2 título 2 capítulo 4, párrafo 4 y 8, y en el caso expresado en el párrafo 7 del mismo capítulo (*); y así no las compete la eleccion

1 L. 3 tit. 11 part. 4 y final. Cod. *De dotis promiss.*

2 L. 3 tit. 15 part. 6. L. *Quoniam Novella.* Cod. *De inoffic. testam.* Palac. Rub. en la 29 de Toro n. 5.

3 L. *Filiae licet.* 12 Cod. *De collat.*

4 Gutier. *De juram. confirm.* part. 1 cap. 9 n. 19, Baeza *De non meliorand. filiar.* cap. 9, n. 33, 63 y sig.

5 L. 13 tit. 11 part. 4. Castill. en la 29 de Toro n. 17, vers. *Quod intellige.*

6 L. 5 tit. 3 lib. 10 N. R.

(* Este caso es cuando el abuelo dota á una nieta, hija de hijo, pues entónces, segun Acevedo á quien sigue el autor, no hay inconveniente en mejorarla por las razones que se expresan en dicho párrafo 7; pero no si la nieta es hija de hija, sobre lo cual dice el reformador de Febrero lo siguiente. „Si bien se considera, las mismas razones por que el abuelo puede mejorar por razon de dote ó casamiento á la nieta,

hija de hijo, prueban que asimismo podrá mejorar por dicho motivo á la nieta, hija de hija. Nada importa que la nieta sea en este particular de mejor condicion que su madre, si hay causa justa para la prohibicion respecto de esta, y no respecto de aquella; mayormente cuando ningun perjuicio se sigue á la madre excluida, de que su hija no lo sea. Tampoco importa decir que cuando alguno se halla privado de suceder es visto estarlo tambien sus descendientes, pues esto aun cuando viniese al propósito, se falsifica ó puede falsificar en muchos casos.” Esta opinion del sr. Gutierrez no satisface por cuanto no se funda en razones sólidas que destruyan la principal del autor, y es que la nieta, hija de hijo, sucede en los derechos de su padre, el cual como varon no debe estar comprendido en una ley que solo habla de las hombras; siendo así que la nieta, hija de hija sucede en los derechos de su madre, que no pudo ser mejorada, y no es justo que ella lo sea tampoco.

de tiempos que permite la ley 29 de Toro, por estar corregido en esta parte.

17. La obligacion de colacionar las hijas la dote que sus padres las dieron para casarse, se amplía á las demas donaciones que estos las hacen, porque se contemplan donaciones hechas por causa del matrimonio como la misma dote; y no pudiendo en este concepto ser mejoradas por contrato en sanidad, deben traerlas á colacion y particion¹.

18. Así como las hijas deben colacionar la dote y demas bienes que sus padres las entregaron de los suyos propios, lo deben hacer igualmente de lo que por su mera contemplacion consta las dieron otras personas, y que á no ser por este respecto no se lo darian; porque se conceptúa dado por los mismos padres, y ser estos la causa próxima é inmediata de la donacion². Pero no está obligada á colacionar el dinero que alguno la dió voluntariamente por haberla desflorado y violentado, ó en virtud de sentencia condenatoria, ántes bien lo hace suyo privativamente. Lo mismo procede para con el que se dió al hijo por injuria que se le hizo³. La razon es porque este dinero no sale del caudal de sus padres, y así no se disminuye este; ni es dado tampoco por contemplacion, méritos ni servicios de ellos, por lo que falta el motivo inductivo de la colacion.

19. Tampoco está obligada á colacionar con sus hermanos la dote y donacion *propter nuptias* que algun extraño la dió para casarse, aunque este la haya entregado á su padre para que la dotase; ántes bien es pécunio de la misma hija, y la toca privativamente su propiedad y dominio⁴. Lo mismo procede respecto de las dádivas ó regalos que algun pariente, ó amo á quien sirvió, ú otro la hizo, y salarios que ganó, esté dentro ó fuera del dominio paterno, pues todas estas cosas son adventicias, y aunque toca á su padre el usufruto de ellas

Tambien conviene advertir aquí que el autor no es muy exacto cuando habla de la obligacion de dotar que tiene el abuelo ó bisabuelo á la nieta ó biznieta, pues en la primera parte (cap. 22 § 1, n. 9 del reformado) asegura que estan obligados á hacerlo *siempre que tengan en su poder algunos bienes de ellas*; y en la part. 2, lib. 2, cap. 2, § 1 n. 74, dice que el abuelo paterno no tiene obligacion de dotar á sus nietas pudiendo, sino en dos casos: el primero es cuando se hallan en su poder bienes propios de ellas; y el segundo cuando el padre es pobre, citando en una y otra parte la ley 8 tit. 11 part. 4, la cual dice: *Otrosi el abuelo de parte del padre que oviese su nieta en poder, tenuto es de la dotar cuando la casare maguer non quiera, si ella non oviere de lo suyo de que pueda dar la dote por sí; pero si ella oviere de que la dar, non es tenuto el abuelo de la dotar, si non quisiere,*

de lo suyo, mas débela dotar de lo della: eso mismo seria del bisabuelo que tuviese á su biznieta en su poder. Arreglado á esta disposicion terminante de la ley, es lo que se dijo tratando de la dote en el lib. 1 tit. 2 cap. 3 § 14 de esta edicion, y ahora se ha ampliado para coccimiento del contador.

- 1 L. *Ut liberis*. ley *Illam*. y *Authent. Ex testam.* Cod. *De collat.* y ley *Quoniam Novella*. Cod. *De inoffic. testam.* Gom. en la 29 de Toro n. 13 vers. *Secundo infero*.
- 2 L. 5 ff. *De jure dotium*. Institut. *Per quas personas nobis acquiritur*. Velasc. *De partit.* cap. 13 n. 23.
- 3 L. fin. Cod. *De collat.* y ley 2 § *Emancipatus*, ff. eod. tit. Hermos. en la ley 3 tit. 4 part. 5 gl. 6 n. 27. Parlad. differ. fin. n. 9.
- 4 L. 6 tit. 15 part. 6.

miéntras la tiene en su poder; pero no lo son las donadas y adquiridas, por ser visto no habérselas donado por contemplacion y mero respeto de su padre, sino por los méritos de ella, ó por particular afecto que el donante la profesaba, excepto que este expresé lo contrario al tiempo de su donacion: por lo que si el padre exigió de su hija estas dádivas, salarios ó regalos, y existen en su poder al tiempo de su muerte, se le han de entregar como bienes suyos adventicios, y separarse del caudal de su padre á este efecto, y como no pertenecientes á la herencia paterna, se la dará su importe, del que nada deden participar sus hermanos¹; y así se deducirá de su caudal como deuda contra él.

20. No solo comprende á las hijas que se casan la obligacion de colacionar la dote que les dieron sus padres, sino tambien á las que entran en religion y profesan en convento que puede poseer bienes en comun ó en particular; y aunque se objete que estas dotes se dan á los monasterios en lugar de alimentos, segun el Santo Concilio de Trento en la sesion 15 capítulo 16, pues de darse y recibirse en otro concepto, se comete simonia²; y de consiguiente no hay obligacion á colacionarlas, porque los alimentos que se dan á los hijos no se colacionan³; no obsta, porque la dote secular se da tambien por razon de alimentos⁴, y no por eso deja de colacionarse toda⁵; pues una cosa es suministrar diaria ó anualmente los alimentos, y otra dar dote cierta al monasterio, y este recibirla con título de alimentos; y de darse simplemente como tales, si la monja muriera ántes de consumir su total, se repetirá solamente del monasterio lo que no hubiese consumido, lo cual no se practica: ademas de que al tiempo de colacionar se deduciria de la colacion lo que hubiese gastado, si en todo el tiempo que medió ántes de la muerte de su padre existiese en su casa, lo cual no se deduce, como tampoco de la dote secular⁶. En suma, aunque los alimentos den causa para esta dote; pero no segun la naturaleza de tales, sino como la dote secular, de cuya donacion son causa los mismos alimentos⁷. Tambien debe colacionar la religiosa las cosas que sus padres la dan á mas de la dote, y son: el vestido con que entra en el monasterio, la cama, lienzo, calzados, &c.; á ménos que esten especialmente ex-

- 1 L. 5 tit. 15 part. 6. Gom. en la ley 29 de Toro n. 24 vers. *Secundo et a fortiori*. Velasc. *De partit.* cap. 13 n. 180 al fin. Herm. en dicha ley 3 gl. 6 n. 20. Guerreir. dicho lib. 2 y cap. 12 ns. 170 y 171.
- 2 Cap. *Inter corporalia* 2 *De translat. Episcop.* cap. *In praesentia, de probat.* *Authent. Nisi rogati*. Cod. *ad trebel.* Menchac. *De susces. creat.* § 20 n. 251. Angul. en la ley 9 gl. 6 n. 13 tit. 6 lib. 5 R. Gom. en la

- 29 de Toro n. 14.
- 3 L. 1 § *Si inter*. ff. *De liber. agnoscend.* Gom. en dicha ley 29 n. 16 vers. *Sed his non obstantibus*.
- 4 L. *Titio centum*. § *Titio genero*. ff. *De conditionib. et demonstratib.*
- 5 L. *Ut liberis*, y otras. Cod. *De collat.*
- 6 Menchac. dicho § 20 n. 266.
- 7 Velasc. *De partit.* cap. 13 n. 32 al 35. Guerreir. dicho cap. 12 n. 21.