

## ADDITIO.

- A Vide Morquechum de divis. bonor. lib. .... cap. 10. & Angul. de Meliorat. lib. 7. tit. 1. a. n. 33. & Mieres de Majorat. part. 1. quæst. 5. 2. a. num. 1. cum sequentib.
- B Imò necessarium est, lectum quotidianum poni in Inventario, quia lectus quotidianus deducendus est ex Quinto bonorum quando filii successerunt; & ex Tertio quando successerunt parentes; ut optimè expendit Cevall. *commun. contr. commun. cap. 1. ante num. .... sic etiam & vestes lugubres, vid. infr. cap. 6. n. 4.*
- C Reprobatur per Gutierr. lib. 2. pract. qu. 94. quem sequitur Cevall. qu. 1. n. 10. & 11.

## CAPUT IV.

De personis Arbitrorum qui vulgò Contadores appellantur ad divisionem bonorum faciendam.

## SUMMARIUM.

- 1 Quæ personæ possunt nominari, vel à partibus eligi ad divisionem faciendam, qui vulgò Contadores appellantur.
- 2 Acta ab arbitris, vel calculatoribus facta non sunt judicialia, ideo minor 25. anno potest esse arbiter, vel calculator.
- 3 Arbiter vel calculator potest esse in-

famis infamia juris.

- 4 Arbiter vel calculator à partibus electus, an possit compelli per Judicem, ut acceptet officium sibi commissum.
- 5 Arbitri vel calculatores electi, si discordent, an possint compelli per Judicem, ut Tertium eligant.
- 6 Arbitris vel calculatoribus electis à partibus dissentientibus, Judex eligere debet Tertium, ut valeat quod duo, vel major pars judicaverint.
- 7 Si isti tres arbitri electi à partibus, & Judice inter se dissentiant, an valeat quod major pars fecerit, & quando valere debeat.
- 8 Deciso text. in l. diem. §. si plures, ff. de recep. arbi. non habet locum in arbitris electis ad estimationem rerum faciendam.
- 9 An recusari possit arbiter, vel calculator ab uno nominatus, si cognatus ejus, vel multè amicus sit.
- 10 Arbitri electi ad divisionem bonorum faciendam, non propriè sunt, nec dici possunt Arbitri juris, nec Arbitri arbitratores.
- 11 Arbitri ad divisionem faciendam electi, aliquam jurisdictionem habent, & adjudicationes bonorum communium facere possunt.
- 12 Arbitri ad dividendum dati, & delegati, vel nominati sunt à Judice, recusari possunt etiam sine causa cum solo juramento partis, & in totum abstinere debent à causæ

- causæ cognitione; & an hoc indistinctè procedat.
- 13 Declaratur text. in cap. novit. de appellat.
  - 14 Quando requiratur causa justa recusandi arbitrum ad divisionem faciendam datum.
  - 15 An probata causa justa recusationis removebitur in totum arbiter datus ad divisionem faciendam, vel ei associabitur alius.
  - 16 Quæ causæ sufficiant ad recusandum arbitrum datum de consensu partium ad divisionem faciendam.
  - 17 An appellari possit à judicio arbitrorum ad divisionem faciendam datorum, si aliquam partem gravaverint.
  - 18 Ab actibus extrajudicialibus appellari debet infra terminum appellandi in actibus judicialibus.
  - 19 Si non appelletur à sententia, vel judicio arbitrorum ad dividendum datorum, possunt partes gravatæ, quæ non appellaverunt ab eis, post transactum tempus appellationis contradicere, & petere cessari judicium eorum.
  - 20 De arbitris, qui ad rationes calculandas dari solent, qui vulgò Contadores appellantur, latissimè tractatur.
  - 21 An arbitri calculatores, qui solum ad rationem, vel calculationem faciendam dari solent, possint Ayora de Partitionib.
- ultra ea procedere, & condemnare tutores, vel administratores in aliquo interesse.
- 22 Tutores, vel curatores, cui de jure civili condemnari solebant in usuris pupillaribus, etiam hodie de jure Canonico condemnari debent in interesse, vel accessionebus licitis.
  - 23 Tutor, vel curator, qui pecuniam pupillarem non collocavit in emptionem prædiorum, vel redditus quos redegerit ex bonis, aut prædiis pupilli, tenetur ad interesse licitum.
  - 24 Arbitri calculatores, qui ad rationes faciendas dantur, regulariter non possunt aliquam condemnationem facere in reliquis; nec in usuris, vel interesse.
  - 25 Arbitri calculatores, quibus à Judice commissum est, ut cognoscant, & judicent de illo articulo rationis, possunt condemnationem reliquorum cum interesse facere.
  - 26 A condemnatione facta, à Judicibus vel arbitris ad calculandum rationes datis, non est necesse appellare, quia jurisdictionem non habent, nisi commissus sit eis à Judice ille articulus.
  - 27 Si arbitri ad calculandum rationes dari condemnent tutores, vel curatores in reliquis, & usuris, vel interesse earum pecuniarum, quas non collocaverunt in emptionem prædiorum, an Judex teneatur

- illud sequi iudicium & condemnationem facere.
- 28 Tutor, qui pecuniam pupillarem non collocavit in emptionem prædiorum, sed in usus suos convertit, tenetur ad graviores usuras, vel interesse, qua in illa provincia frequenter. Et idem erit de pecunia redacta ex fructibus prædiorum minoris, si eam non collocaverit. *ibid.*
- 29 Tutor non est condemnandus in usuris, vel interesse, ob pecuniam minoris, vel pupilli non collocatam in emptionem prædiorum, nisi aperte convincatur, causa cognita, in usus suos convertisse.
- 30 Tutor, qui pecuniam pupillarem non collocavit in emptionem prædiorum, licet non convertat eam in usus suos, tamen condemnari debet in usuris, vel interesse moderatis secundum consuetudinem provincie.
- 31 Tutor vel curator qui non collocavit pecuniam pupillarem in emptionem prædiorum, quia eam non recuperavit à debitoribus pupilli, etiamsi negligentia sua non exigit à debitoribus, non tenetur ad aliquas usuras, vel interesse.
- 32 Quando pecunia pupillaris est necessaria ad alimenta pupilli, vel ad culturam prædiorum, vel alia necessaria, vel deductis alimentis, & aliis expensis necessariis

- superest parva quantitas, non tenetur tutor eam collocare nec ad usuras, vel interesse tenebitur.
- 33 Quando pupillus potest alimentari ex fructibus prædiorum suorum, non tenetur tutor ad usuras nec interesse, ex eo quod pecuniam pupillarem non collocavit, quia non tenetur hoc casu in emptionem prædiorum collocare, sed eam servare pupillo.
- 34 Defuncto tutore, heredes ejus non tenentur ad usuras, vel interesse, ex eo quod tutor non collocaverit pecuniam pupillarem in emptionem prædiorum, nisi ob dolum, vel culpam latam, id omiserit.
- 35 Heredes tutorum non tenentur pupillo de levi culpa tutoris, licet ipse tutor, si viveret, teneretur.

**V**iso de Inventario, & ejus effectu, & de rebus in inventario positis, & apreciis seu estimationibus earum; nunc opportunè videndum est de personis arbitrorum, qui nominantur à partibus, ut supra diximus, ad divisionem faciendam, qui vulgò Contadores appellantur.

¶ Primò queritur, *Que personas* pueden ser nombradas por Contadores, para hazer la particion entre los herederos? Respondeo, que pueden ser nombrados por partidores, todas las personas que tengan legitima.

legitima persona para estar en juyzio, o hazer qualquier contrato: porque estos actos que los Contadores han de hazer, no son actos judiciales, sino extrajudiciales; ut superius diximus: & probatur in l. *instar*, C. de jure Fis. lib. 10. licet teneantur dicere sententiam, vel iudicium suum (hoc est, sus pareceres, coram Judice) ut ipse approbet, & confirmet, & jubeat ea servari. De donde si infiere, que podria ser Contador un menor de 25. años, si fuesse mayor de 18. años: porque este tal puede usar de jurisdiccion delegada, ut in l. 2. tit. 15. lib. 2. ordi. quæ habetur l. 3. tit. 9. li. 3. Recopi. Aunque se concediesse que estos Contadores tengan alguna jurisdiccion, ex commissione Judicis, ut diximus sup. in c. præcedenti. Y tambien pueden contratar por sus personas, no teniendo Curador; & possunt esse procuratores ad negotia ut in l. *si curatorem habens*. C. de in integrum restit. minor. ubi notant DD. & in l. *exigendi*, ubi Glof. & DD. C. de procur. & in c. qui generaliter, §. *fin. de procu. lib. 6.*

¶ Secundo queritur, *Si el que es infame*, por alguno de los casos que el derecho pone, que uno incurre en infamia juris, Si puede ser arbitro, o contador, para partir los bienes communes entre los coherederos? Respondeo, que bien puede

ser arbitro, o contador el que es infame, infamia juris ut in l. *Pædus*, & quæ ibi notant Doctores, ff. de recep. arbit.

¶ Tercio quero, *Si podra ser compelido el que es nombrado por arbitro contador*, que accepte el officio, sino lo quisiesse aceptar? Respondeo, que este officio es voluntario, y no puede ser compelido el contador arbitro aceptar el officio contra su voluntad: pero si una vez lo aceptasse, y despues no quisiesse pronunciar, ni dar su parecer, o sententia sobre ello, puede ser compelido que lo haga por juez. ut in l. 3. §. penul. ff. de recep. arbi. ubi Glof. Bar. & Alber. notant, & cæteri Scribentes.

¶ Quarto quero, *Si estos arbitros contadores discordassen en hazer la particion*, o dar sus pareceres, o sententia sobre ello, si podrian ser compelidos por el juez, que nombrassen Tercero para que se guardasse lo que hiziesen los dos dellos conformes, ut habetur in l. *si in tres*, ff. eo. tit. de recep. arbit. Respondeo, que el juez puede apremiar a los dos sino se conforman que elijan un Tercero, para que vala lo que los dos dellos hizieren. Ut in l. *item si unus*, §. *principaliter*. ff. de recep. arbit. sed hodie, licet possent compelli ad eligendum Tertium, per illum tex. Pero el estylo y practica ha recebido por quitar las comiendas

y discordias que podria aver en el elegir Tercero, y nombrarle, que la justicia le nombra de su officio, y lo que los dos dellos conformes hizier en, aquello se manda guardar y vale, ut in l. si in tres, eod. tit. de recep. arbit. & diximus latè in cap. 2. hujus tractat.

7 ¶ Sed quid si isti tres discordent, de tal manera que no aya dos conformes, sino que cada uno dio su parecer y sententia diferente? Respondeo, Que si los pacereses y sententias diffier en la cantidad y suma de la condenacion: como si el uno mandasse que el coheredero pagasse a su coheredero ciento; y el otro mandasse ciento y cinquenta; y el Tercero dozientos, por lo parte que le pertenece de la herencia; que en tal caso valdra la sententia y parecer del que dixo y condeno en ciento, porque en aquella concurren todos tres jueces arbitros, porque en la mayor suma que dixerón los dos concurre esta menor, ut est tex. expressus in l. diem proferre §. si plures, ff. de recep. Pero sino concurriesen los tres, o los dos dellos conformes: sino que cada uno diesse su parecer y sententia diferente, adjudicando al un heredero una cosa y cosas, y el otro otras cosas diferente al otro, que no fuesen sumas de maravedis, sino otras cosas in specie, o diffriesen en la manera de como se avia de hazer la particion, o en otras cosas de que no

concurrán los dos en ello conformes, no valdra lo que hizier en los tres, ni alguno dellos, ut in eadem leg. diem proferre, §. si plures, supra allegata. Y entonces podra el juez nombrar otros dos contadores de officio, para que con los tres primeros aya mayor parte, o confirma el parecer del uno de los tres que pareciere mas justo, y mandar que aquel se guarde, como a el le pareciere que es mas equo y conveniente, para que aya mejor expedicion la particion: Totum enim iudicium divisionis pendet ex eius arbitrio ut in l. ad officium, C. commun. dividend. & in l. antepe. ff. famil. hereditun. hoc idem probat lex Regia partitarum l. 10. tit. 15. par. 6. cujus sunt verba: Poderin ha el juez ante quien pidieren la particion los herederos, de la mandar hazer en la manera que entendieren que sera mas gustada, En igitur ubi committitur arbitrio iudicis totum hoc iudicium divisorium, ut ex modo fiat divisio, quo melius & æquius expediri possit; quod multas quæstiones dirimit, quæ circa istam materiam contingere possunt; idem menti tenenda est decisio hujus legis partitarum, quæ notabilis est.

¶ Unum tamen animadvertendum est, quod prædicta conclusio, quæ sumitur ex textu in dict. leg. diem proferre, §. si plures, ff. de recep. arbit. canonizata in

e. 1. de arbitr. ubi diximus quod si arbitri dati ad divisionem faciendam simul cum Tertio nominato à Judice discordent omnes: si tamen discordia est in quantitate vel summa, ut puta unus in decem, alius in quindecim, alius in quinque condemnet; sequenda est minor summa, quia in omnes conveniunt, quia in majori summa inest minor: hanc conclusionem limitat D. Didacus Covarru. in c. 2. variarum resolution. num. 6. versic. separatim tamen, ubi miratur multum de decisione illius text. in dict. §. si plures dicitur esse irrationabilem, eamque evertere conatur multis rationibus per eum adductis, & per alios quos ipse refert, dicitque eam intelligendam strictè, ut procedat solum in casu, quo loquitur, puta in arbitris compromissariis, quando compromissum est in tres, & omnes discordant; non autem procedat in arbitris æstimatoribus, per textum notabilem in l. si fundum, cum lege sequenti, ff. mandati, tunc enim censet in his arbitris sequendam esse sententiam Saliceti, & aliorum, quos ipse refert, in l. hac editali, §. his illud, C. de secund. nupt. El qual tiene la conclusiõn supra referida, in 2. cap. hujus tractatus, que se han de juntar todas las sumas declaradas por todos los tres arbitros Contadores,

y el Tercio de lo que los tres dixerõn se sacara por sententia, y se mandara guardar, porque en esto se toma el parecer de todos. Quod satis æquum, & rationi consonum mihi videtur; cui applicari potest ratio & decisio prædictæ legis partitarum in l. 10. tit. 15. par. 6. ubi totum hoc iudicium divisionum, committitur arbitrio iudicis, ut id fieri jubeat quod justius, & æquius sibi videbitur, & ad utilitatem utriusque partis magis conveniat; quod nemo negabit esse commodius, & æquius, sequi opinionem Saliceti in tali specie, quam rigorem, & subtilitatem illius textus in dicto §. si plures.

¶ Quinto quarto, Si alguno de los contadores es muy amigo, o enemigo, o pariente de alguna de las partes, o por otra qualquiera causa, si le podrian recusar las partes; y si despues de recusado con alguna justa causa, si se le quitara, in totum, el officio de contador y partidõr, para que fue nombrado; o se le dara acompañado, para que con el pueda proceder en la dicha particion? Respondeo, Guillelmum de Cug. in l. epistola, C. de Episcop. & Cleric. tenere, quod arber potest ex aliqua justa causa superveniente recusari, per text. in l. non distinguemus, §. cum quidam, ff. de recep. arbit. de arbitratorè verò, tenet quod recusari non possit. Ratio

est, quia in arbitrio juris, non potest ab eo appellari metu poenae compromissi, & sic esset durum non posse eum recusare, ut suspectum, nec appellare: ideo recusari potest ex justa causa suspicionis superveniente. Ex hoc videtur dicendum quod in istis arbitris datis ad dividendum, cum sint arbitri juris, nam secundum jus dicere sententiam divisionis debent, non tanquam amicabilem compositores, sequitur quod recusari possint ex justa causa superveniente, ut in *d.l. non distinguemus, §. cum quidam*.

Sed quia opinio Guillelmi de Cug. communiter non tenetur, imò quod si sint arbitri juris, si arbitratore, regulariter possunt recusari, ut suspecti, ex justa causa superveniente, ut tenet Abb. & Imola in *cap. Quintavallis, de iurejurand.* idem tenet, quos refert, & sequitur Lanfrancus de Oriano in *tractat. de arbit. in 7. par. quest. 34.* idè non est necesse investigare an isti sint arbitri juris, vel arbitratore, nam in utroque habet locum recusatio, iusta causa superveniente; ut in *dicto §. cum quidam, supra allegato*; quia eadem ratio est in uno quae in alio, ut dicunt Doctores *suprà citati*; idè videndum est an possint recusari dicti arbitri dati ad divisionem faciendam cum cau-

sa legitima superveniente, vel sine ea, & quomodo hæc res temperabitur, quia non credo perfectè declaratam per DD. juris communis, longe differens est materia istorum arbitratorum ad dividendum, ab arbitris juris, de quibus tractant text. & DD. in *d.l. non distinguemus, §. cum quidam*, qui de arbitris juris ex compromisso datis loquitur, & ab arbitratoribus datis ad componendum; de quibus loquitur textus in *l. si ita, §. arbitratorum, & l. unde si Nervæ, §. pro Socio*, de quibus habet locum dicta distinctio, an superveniat nova & iusta causa recusationis, vel non; ut *suprà* diximus.

Idè de istis arbitris ad dividendum datis, primò videndum est, an sint arbitri juris, vel arbitratore ad componendum? Et puto non propriè dici arbitros juris, nec arbitros arbitratore ad componendum partes, qui eos elegerunt: quod patet ex eo, quod non possunt arbitrio suo partes componere, nec ad hoc sunt assumpti, nec ad id potestas eis datur; idcirco nõ propriè dici possunt arbitratore; nec etiam arbitri juris propriè dici possunt, cum non ex compromisso apposita eligantur: præterea isti arbitri ad dividendum dati, aliquam jurisdictionem habent, ut in superioribus diximus; nam quodammodo videtur

eis

eis causa divisionis commissæ, vel delegata per Judicè, & possunt super ea pronunciare, & adjudicationes facere: ut probatur in *l. cum missum, ff. de confes.* & in *l. in judicio familiae, ff. famil. hercis.* idè propriè videntur isti arbitri ad dividendum dati, Judices commissarii, vel delegati ab ordinario ad illam causam, vel articulum divisionis, usque ad declarandum iudicium suum, idè impropriè cadit in his decisio supra dicta Arbitrorum, vel Arbitratorum, ut possint recusari causa iusta superveniente, non alias.

Hoc præmissis in arbitris, seu calculatoribus, sic distinguendum puto; *O estos arbitros contadores son nombrados por las partes, o por el juez en rebeldia de la una parte, o por Tercero, porque no se conforman los dos, ut supra diximus; Si nombrado por el juez; sine dubio, se pueden recusar; como qualquier commissario, o delegado por el Ordinario, antes que comience a conocer de la causa, con causa, o sin ella, con solo el juramento de la parte que le tiene por sospechoso, ut est text. junctâ Gloss. in verbo, recusare, in l. apertissimi, Cod. de iudic. quam sequuntur communiter omnes Doctores, ut testatur Jaf. ibi, in pen. col. Y con sola esta recusacion jurada, no puede mas conocer de la causa, y se ha de suspen-*

*der, y revocar el officio del Comador nombrado, y se ha de nombrar otro Comador, aunque no alegue causa alguna de la sospecha, o recusacion, mas de jurar que le tiene por sospechoso, se le ha de dar acompañado, ut not. ibi Doctores, quod videtur approbatum per legem Regiam ordinamenti antiqui, tit. de las recusaciones, l. 1. l. 3. habetur l. 1. tit. 16. l. 4. Recopi. quæ licet loquatur in Judice ordinario, à fortiori habebit locum in delegato, cum majorem, & ampliorem jurisdictionem habeat Jux ordinarius, & magis fundatam in persona sua, quam Jux ab eo datus, vel delegatus. Idè facilius recusari poterit quàm ordinarius, ut in *dict. leg. apertissimi, & in authent. si vero contigerit, ibi posita, C. de iudic. ubi not. DD.**

Neque hic obstat dicere, quod isti arbitri ad dividendum dati per Judicem, videntur delegati ad exequendum sententiam, vel mandatum Judicis: idè non possunt recusari, sicut nec appellari ab eis potest; ut in *c. novit. de appellat.* Quia illud procedit in delegatis ad exequendam sententiam, qui sunt meri exequutores, quia isti gravare non possunt, cum certum mandatum habeant ad exequendum; idè ab eis non appellatur, nec recusari possunt. Sed si habeant aliquam cognitionem,

nem, vel gravare possint partes, ut sunt isti arbitri ad dividendum dati, sine dubio recusari possunt, & licebit appellare ab eis, ut sentit Abb. & Anton. & ceteri Scribentes in dict. c. novis, de appellat.

El segundo caso, quando los nombraron las partes, y de su consentimiento comenzaron a conocer de la causa, aunque de rigor parece que no pueden ser recusados, por ser dados de consentimiento de las partes, ut in autentico offeratur, C. de litis contest. ubi DD. & Glos. in dict. leg. apertissimi, in glos. 1. Pero, ex justa causa superveniente, se pueden recusar, ut concludit Paul. & Jaf. post Glos. in dict. l. apertissimi. C. de judiciis: idem tenent Innocentius in cap. cum speciali, de appellat. & Angelus in l. quia poterat. ff. ad Trebell. Pero emonces no bastaria la recusacion con solo juramento, sino que sera menester probarla ante el juez ordinario, o superior del recusado, ut tenet Glos. in dict. leg. apertissimi, C. de judic. quam communiter sequuntur ibi omnes Doctores & in aliis locis supra citatis.

Pero, dubitatur, si provada la causa de la recusacion ante el Ordinario, si le removeran como sospechoso, para que no pueda mas entender en el negocio, o le daran acompañada para que conozca juntamente

te con el, de la causa? Respondeo, que provada la causa legitima de recusacion, se le quitara la causa que no conozca ni entienda en ella, y se nombre otra en su lugar. Quia hoc operatur recusatio delegati, vel commissarii dati ab Ordinario regulariter, ut in totum submoveatur ab illa causa, & alius loco ejus subrogetur, ut in dict. leg. apertissimi, ibi, ut ad alium recurratur; licet hoc non habeat locum de jure civili in Judice ordinario, qui non potest in totum recusari, ut removeatur à cognitione cause propter recusationem, sed alius sibi adjungitur, ut ambo simul cognoscant, & judicent; ut in authent. ut differemes judi. §. si vero contigerit, collat. 9. ubi not. DD. & in authent. si vero contigerit, C. de judiciis: sed si solum cum juramento recusaretur dictus arbiter ad dividendum datus, nulla expressa vel probata causa, postquam cepit cognoscere de causa, solet sibi dari adjunctus, qui cum eo simul loco unius cognoscant ad similitudinem judicis ordinarii recusari in quacunque parte litis, ut associetur cum alio, & ambo simul cognoscant & judicent illam causam; & ita fervatur in hoc Regali pratorio Granatensi. Quod habet rationem; nam alias melioris conditionis esset iste Juxex Arbiter datus ab Ordinario ad dividendum

dum, si non posset recusari cum solo juramento postquam cognoscere cepit de meritis causa, quam ipse Juxex ordinarius, qui eum delegavit, qui recusari potest in quacunque parte litis cum solo juramento recusantis, ut associetur cum alio, qui simul cognoscat de illa.

¶ Sexto quarto, Que causas seran bastantes para recusar a los Arbitros partidores, nombrados de consentimiento de las partes, despues que ovieren comenzado a conocer del negocio? Respondeo, que son muchas, y no se puede dar regla cierta sobre ello; si no que todo esto es al arbitrio del juez, aunque en particular pusieron algunas causas los derechos, y disponen que aquellas, o otras semejantes, por otras muchas causas se puedan recusar, y revocar; como si oviesse nacido alguna grande enemistad, o causa de tenerla entre el Arbitro: y la parte que lo nombro, o contrahido amistad con la otra parte, o oviesse sucedido en su herencia, o oviesse recebido orden sacro de Sacerdocio, o por enfermedad, o ausencia larga, o si fuesse condenado, o desterrado por algun delicto, o si estuviesse preso, o detenido por alguna causa, o por otras semejantes, que arbitrio Judicis relinquuntur, ut habetur in l. filius familias, §. si cum sex legibus sequentibus, ff. procurat. & in l. non distinguemus, in Ayora de Partitionib.

princi. & in §. cum quidam, & in l. licet, ff. de recep. arbit. tradit latissime Jaf. in d. l. apertissimi, C. de judiciis, unde sumitur hæc practica, & conclusiones prædictæ.

¶ Septimo quarto, Si se podra apelar de lo que estos Arbitros contadores hizieren, si agraviaren a alguna de las partes, y dentro de que tiempo se ha de apellar, y ante quien se ha proseguir la apelacion; y sino apellassen en tiempo despues que les fuesse notificado a las partes los pareceres dados por los Contadores, y adjudicaciones por ellas fecha; y si las partes agraviadas podrian tener algun remedio, para contradizir los dichos pareceres y sentencias de los Contadores? Respondeo, quoad primum, que es cosa sin duda, que se puede apelar de lo que estos Arbitros contadores hizieren, si agraviaren alguna de las partes, ut supra diximus; nam ab omni actu etiam extrajudiciali potest gravatus appellare, ut in cap. 1. & in cap. concertationi, de appellation. lib. 6. l. 1. §. solent. & ibi Bar. ff. quando appellandum sit.

Quanto a lo segundo? Respondeo, que aunque de jure antiquo, no estava determinado que no los actos extrajudiciales, se oviesse de apelar dentro de tiempo cierto pero por la decision del texto, in cap. concertationi, esta dispuesto, que se aya de apelar extrajudicialmente de los actos

extrajudiciales, dentro del termino que se ha de apelar de la sentencia en los actos judiciales: Alias non devolvitur causa ad Superiorem nisi infra tempus datum a lege appellatur, ut in dicto cap. concertationi, de appell. in 6. & sic videtur, quod nisi appelletur à iudicio istorum Arbitrorum ad dividendum datorum, infra quinque dies, quæ de jure Regio dantur ad appellandum à sententia diffinitiva Judicis ordinarii, quod judicia & sententia eorum transeant in rem judicatam, & postea non audiat gravatus super gravaminibus ab his factis; ut in dicto cap. concertationi, ibi; infra decem dies, si velit, appellet; post decendum verò eadem aditus non pateat appellandi, & ita sentiunt, & declarant ibi Glof. Dominicus, & cæteri Scribentes, & in cap. bonæ, ubi Innocent. & Abb. in eod. titu. de appella. in Decretal.

19 ¶ Sed his non obstantibus, En este caso parece que se deve tener lo contrario, imò, que aunque no apellen las partes que se sintieren agraviadas de estos Arbitros contadores, dentro del termino que se da para apelar de la sententia diffinitiva, pueden los agraviados pedir ante el juez ordinario, que se deshagan los agravios. Lo primero, porque aqnel traslado que se les da, y notificacion que se haze a las partes de los pa-

receres dados por los Contadores; aquello solamente obra para que las partes lo sepan y lo aprevuen, o contradigan en lo que estuviere agravados; y aunque no lo contradigan dentro del termino que tenian para apelar, no se impide que despues no puedan venir contra ello, y contradizirlo, y pedir que se caso, y revoque. Ut declarat idem textus in cap. concertationi, in fin. & ibi Joannes Andre. & Glof. super verbo, de bitam: quam sequuntur ibi communitè omnes Scribentes. Y lo segundo, porque estos pareceres que dan los Contadores, no son sententia hasta que se presentan ante el juez, y los manda guardar por su sententia: ut in l. instar, C. de jure fisci: ubi notant Doctores, & latè Castillo in l. 27. de Toro. in tractatu Rationum quem ibi scripsit in fi. quarta partis, versic. quarto an super computati.

\* Restat nunc videre, & diffinire aliam questionem, quæ quotidie versatur in iudicijs, Si podra ser nombrado por contador el hermano, o cuñado, o prima, de la parte que le nombra, o si le podra recusar la otra parte por esta causa? Y parece que no puede ser nombrado por Contador: y si le nombra la parte, que le podra recusar la otra parte por esta causa para que no pueda ser Contador en este negocio: porque como esta dicho arriba en este capitulo, el arbitro puede

puede ser recusado y removido por alguna justa causa superveniente: como si despues oviesse contrahido amistad con alguna de las partes; que es nuestro propio caso; ut in l. non distinguemus, §. cum quidam, ff. de recep. arbi. & in l. aut affinitate. ff. de procu. Y pudiendo ser recusado y removido por esta causa, despues que comenzo a conocer della; à fortiori, lo podran recusar y remover al principio, antes que comience a conocer del negocio, por lo qual parece que no puede ser nombrado al principio por Contador el hermano, o primo, o cuñado, de la parte que le nombrare.

Adhuc tamen, se deve tener lo contrario en este caso, porque el text. in dict. leg. non distinguemus, & in l. aut affinitate, habla en caso, que esta causa de affinidad sobreviene despues que los Arbitros fueron nombrados por las partes, y començaron a conocer de la causa; pero si esta causa de recusacion la vno principio quando se nombraron los Arbitros, y las partes lo consintieron, o no lo contradixeron, no podran despues recusarle por esta causa, pues lo consintieron las partes tacita, o expressamente. Nam scienti, & consentienti, non fit fraus neque dolus; ut in regula, nemo videtur, ff. de regul. juris, facit text. in ratione sua in l. is à quo in fin. ff. ut legator vel fideicommi. nomine cave. & ex juri-bus in l. non distinguemus. §. cum

quidam & in l. aut affinitate, superius allegatis, Antes se prueva y collige lo contrario, que no la conclusion arriba dicha, pues se requiere para que pueda ser recusado el Arbitro, que la causa dicha de la affinidad aya sobrevenido despues que fue nombrado y elegido por la parte; y à contrario sensu, quiere dezir, que sino despues aquella causa, y la vno al principio quando los Arbitros se nombraron por las partes, que no se pueden recusar ni remover, por el tacito consentimiento que tuvo de las partes. Lo segundo, porque aunque la causa de la affinidad, o otra qualquier causa justa sobreviniese despues del nombramiento del Arbitro contador, no puede ser recusado ni removido por ello: porque los derechos que dizen que el Arbitro no puede ser removido ni recusado, sino es por causa justa superveniente, despues que se hizo el nombramiento, hablan en el juez arbitro juris, que tiene jurisdiccion por el compromiso entre las partes, y ha de pronunciar sententia entre ellos, entonces ha lugar la dicha recusacion pero en este caso de cuenta, para que es nombrado por Contador, como diximos arriba, no puede pronunciar ni dar sententia, ni condenar a ninguna de las partes, y sino solamente hazer sus cuentas y alcance, y hazer relacion al juez de lo que halla para que el juez pronuncie sobre ello; ut in allegata l. instar,

C. de jure fil. lib. 10. Y no aviendo de pronunciar sentencia sino solamente hazer las cuentas, no puede ser recusado, porque es nudus minister solum ad calculandum rationes, in quo non potest gravare partem, nisi error interveniat, & ideo tanquam nudus minister, vel merus executor, recusari non potest, neque appellari ab eo; ut in *lab. executor. ff. de appella. & in c. novit, extra de appella. & in cap. super, eo tit. ubi notant DD. post Glos. in cap. fin. de presumption. & ibi Innocen. & Abb.*

Y assi se concluye, que el Contador, que se nombra para hazer estas cuentas, no puede ser recusado, ni removido, aunque sea hermano, primo, o cuñado, o pariente en qualquier grado de afinidad, o consanguinidad de alguna de las partes, ora aya esta causa al principio, ora sobrevenga, rationibus supra dictis: Lo qual se ha de entender y limitar, que proceda quanto a los Contadores que se toman para hazer las cuentas de los tutores, o curadores, o mayordomos de Yglesias, o hospitales o compañías, o otras personas semejantes, porque estos no pueden pronunciar ni sentenciar, sino dar sus pareceres, y remitirlo al juez para que determine y sentencie ut habetur in l. instar, de jur. fil. lib. 10. Pero no avra lugar en los Contadores partidores, que son nombrados por las partes para hazer parti-

cion de los bienes de algun defuncto porque estos tienen jurisdiccion para pronunciar y hazer las adjudicaciones de los bienes hereditarios, y podran en esto agraviar a las partes, ut in l. Mævius, §. arbiter, ff. fami. hercise. & in l. Mævius, §. arbiter, & in l. in judicio familia herciscundæ, eod. tit. de quo latius infra dicitur in c. 5. tertiae partis; ideo possunt recusari ex justis causis à jure expressis, ut supra diximus. \*

¶ Sed quia supra diximus de officio, & potestate Arbitrorum, qui ad divisionem hereditatis dati sunt, nunc incidenter queritur de officio, & potestate Arbitrorum, qui ad rationem & calculationem faciendam dari solent, qui vulgò Contadores appellantur, Si podran estos Contadores hecha la cuenta y alcance, que hazen contra los tutores, o curadores, o otras personas que administran bienes agenos, que son obligados a dar cuentas; condenar en los alcances que hizieren, o en alguna cosa, mas por los intereses de aquella summa, en que son alcanzados tutores, o administradores de bienes agenos; ut quotidie facere solent in tutoribus, & curatoribus, & similibus personis, qui aliena negotia administrant? Et videtur quod hoc facere possint, excussis rationibus, in reliquis tutorem, vel administratorem

nistratorem condemnare, ut in l. si cui libertas, ff. de condit. & demonstr. & in l. cum fideicommissum, ff. de confess. ubi notant DD. post Glos. & in l. vix certis; ff. de judi.

21 Item videtur, quod non solum in reliquis, sed in usuris reliquorum, vel etiam hodie, ut quidam putant, in interesse vel accessionibus licitis secundum regionis consuetudinem condemnari debeat tutor; ut in l. tutor qui repertorium, §. si post, ff. de adminstr. tutor. & in l. 1. C. de usur. pupil. & l. qui sine, §. sed quas, ff. de nego. gest. & l. at qui natura, §. non tantum, eod. tit. & in l. si verò non remunerandi, §. si mihi, & §. usuras, ff. manda. notant latè Bart. Paul. & Jas. in l. divi. ff. ad legem falcidiam: ubi concludunt, quod licet hodie 22 tutores, vel curatores non possint condemnari in usuris, quia prohibita sunt jure Canonico; tamen, ubi lege civili tutores, vel curatores condemnari debeant in usuris, sunt hodie condemnandi in interesse, vel accessionibus licitis, quæ in provincia frequentantur, & exigi ex pecunia licite poterunt: quod etiam tenet Bald. in l. 2. C. de condit. indebi. quos refert, & sequitur Pala. Rub. in repetitione c. 5. 7. fol. 109. Covarru. in capit. 2. lib. 3. varia. resolut. in principiò non solum ad usuras, vel interesse licitum tenentur tuto-

res, & curatores (ut supra diximus,) sed etiam ad usuras usurarium quas receperunt ex bonis quæ administrant pupilli, vel adulti; parvi enim refert utrum fortem pupillarem, an usuras exactas in usus suos converterint, ut ait Jurisconsultus in l. tutor qui repertorium, §. si quas usuras, ff. de adminstr. tuto. Idem probat text. ubi hoc notant Doctores l. idemque §. 1. in fin. ff. mandati. En igitur 23 ubi videtur probari per dicta jura quod isti Arbitri calculatores, qui vulgò Contadores appellantur, possint condemnationem facere non solum reliquorum fortis principalis, sed etiam in usuris, vel interesse & accessionibus licitis, atque etiam in usuris usurarum.

Sed quia hæc conclusio non est absolutè vera, sed distinctionem recipit, ad questionem propositam sic respondeo. Que estos Contadores, que se nombran para hazer algunas cuentas, regulariter, no tienen jurisdiccion para condenar a la parte que fuere alcanzada en ellas, quo solamente para hazer las cuentas para que fueron nombrados, y declarar el alcance que haze la una parte a la otra, pero no condenar el alcance, ni hazer cargo a los tutores, ni curadores, de las usuras, ni intereses del dinero, que retuvieron y no emplearon en renta, o bienes rayzes, como lo hazen muchos Contado-

res de hecho, porque todo esto, y la condemnation, han de remitir al juez. Casus est ubi not. DD. & Glos. in l. instar. C. de jure fisci. lib. 10. tradit latè Castrillo in tractatu Rationum, quem scripsit in l. 27. de Toro, in versicul. quero an isti calculatores, ubi testatur hoc saxe vidisse ita judicatum, & revocata multa judicium Arbitrorum calculatorum, qui super his condemnationes aliquas fecerunt: quod est verum. Salvo si el juez les dio commissiõem, y les delego aquel artículo, para que conociesen y juzgasen sobre aquellas cuentas, & ita intelligit illum text. Glos. in dict. l. si cui libertas ff. de condit. & demonstrat. in verbo, arbitrium, & Glos. in l. cum fideicommissum, in verbo, arbiter, & in Glos. fin. quas sequitur ibi Bartol. & Paul. & communiter omnes Scribentes, ff. de confess.

25 ¶ Ex quibus inferitur quod à tali sententia, vel condemnatione facta ab istis Arbitris calculatoribus non sit necesse appellare, nisi Judex judicium suum confirmet; & ita communiter servatur. Ex quo sequitur, quod nec condemnationem usurarum facere possint prædicti calculatores, & multo minus condemnare in usuris usurarum, vel in usuris ex fructibus prædiorum minorum.

26 ¶ Pero pongamos que los Conta-

dores hizieron de hecho estas condenaciones, ansi de los alcances de la suerte principal, como de las usuras, o intereses licitos, que se acostumbra llevar en aquella tierra, y provincia, de los dineros que se dan a censo y tributo, a razon de catorze mil el millar, ut plerique faciunt. O dan sus pareceres sobre ello, que hazen aquellos alcances contra los tutores, o curadores, ansi de lo principal como de los intereses, si el juez sera<sup>27</sup> obligado de justicia, confirmar aquellos pareceres, o sententia de los Contadores, y condenar a los tutores, o curadores en los intereses licitos, que pudieran ganar aquellos dineros del menor, si se ovieran empleado en censos, a razon de catorze mil el millar, que es el interesse y censo que mas se usa en estos reynos, o en la estimacion de los frutos, y valor dellos<sup>28</sup> que pudieran aver rentado los bienes rayzes, que pudieran aver comprado con los dineros del menor? Respondeo, que el tutor, o curador que no empleo en bienes rayzes, o censos, los dineros del menor, y los convirtio en sus propios usos y aprovechamientos, es obligado a pagar al menor las usuras, o intereses mayores, y mas graves que se pueden llevar segun las leyes, que es a razon de catorze mil el millar, que es lo que mas se puede llevar segun las leyes de estos reynos. Hoc probatur in dict. l. tutor,

tutor, qui repertorium. §. si post depositionem, in fin. versicul. sed quas usuras. ff. de administratio. tutor. & in l. 1. C. de usu. pupi. Y lo mismo seras, y se entiende de los dineros, que el tutor oviere recebido del menor de los frutos, y rentas de su hazienda en cada un anno, ut in dict. l. tutor qui repertorium. §. si post depositionem, versicul. sed quas usuras, ff. de administr. tutor. & l. idemque; §. 1. ff. mandati.

29 Pero esto se ha de entender y limitar, quando estuviere legitimamente provado, y convencido el tutor, o curador, que convirtio en sus propios usos y aprovechamientos, los dineros del menor, y no de otra manera. Quia non eo ipso, quod tutor pecuniam pupillarem non feneravit vel deposuit, aut non collocavit in emptiõem prædiorum, censendus est in usus suos convertisse; sed requiritur quod hoc legitime probetur; ut in d. l. tutor qui repertorium, §. si post, versicul. pecunie, & versicul. ceterum, ff. de administr. tutor. cujus verba sunt: Ceterum non utique qui non feneravit, vel non deposuit, in usus suos convertit; & ita divus Severus decrevit, docere igitur debet in usus suos pecuniam vertisse.

De lo qual se concluye, que los Contadores, o hazen cargo a los tutores de los reditos, o intereses que pudieran aver rentado los dineros del

menor, a razon de catorze mil el millar, ansi de la suerte principal, como del valor de los frutos de cada un año, haz en mal, y no lo pueden hazer de derecho: no constando legitimamente por provanças bastantes, que estos dineros los convirtieron en sus propios usos: lo qual se ha de provar y aver iguar ante el juez oydas sobre ello las partes; ut probatur in dict. §. si post, ubi Glos. & Doctores; & ideo debent prædicti Arbitri calculatores examen hujus articuli ad judicem remittere, ut causa cognita super hoc pronunciet, vel statuat quod faciendum sit.

¶ Pero haze de advertir y limitar<sup>30</sup> lo arriba dicho, que aunque no se prueve que el tutor, o curador convirtio en sus usos y aprovechamientos los dineros del menor; pero si el confiesa, o se le haze cargo que recibio los dineros del menor, assi de la suerte principal, como de los reditos, o de los frutos de los bienes del menor, y no los ha empleado y colocado en bienes rayzes, o censos para el menor, bien le pueden hazer cargo los Contadores, intereses o reditos moderados, que pudieran aver aquellos dineros del menor que retuvo en su poder el tutor, segun la mas moderada usura, interesse que suelen rentar y llevar los dineros en aquella tierra, a que llama el derecho usura pupilar, que seria a razon de veinte mil



mil al millar, poco mas o menos, que son los redditos y tributos mas leves que suelen llevar en estos reynos; Quod probatur ex dict. l. tutor qui reperitorium. §. si post depositionem versic. si depomi, & versic. residuarum autem summarum, & versic. ex ceteris causis, ff. de administ. tutor. cuius verba sunt: Ex ceteris causis secundum morem provincie præstabit usuras, aut quincunces, aut trientes, aut si quæ alia leviores in provincia frequentantur.

¶ Ecce ergo textum notabilem, qui hanc differentiam fecit in condemnatione usurarum quas dependere pupillo tutorem oportet; nam si in usus suos convertit pecuniam pupillarem, & probatum hoc fuerit, tenebitur ad usuras legitimas, hoc est ad graviores, quæ secundum legem permittæ sunt: si verò non convertit in usus suos, aut non constat convertisse, sed retinuisse, tenebitur ad usuras pupillares: id est ad leviores, quæ in provincia frequentantur: requiritur ergo super hoc causæ cognitio, ut secundum distinctionem prædictæ legis pronuncietur.

¶ Tertius casus est: Sino constata se que el tutor, o curador, oviesse recebido y cobrado los dineros del menor, aunque se le oviesse hecho cargo dellos, como si tuviesse alguna parte de su hacienda el menor en deudas,

y las dexo de cobrar el tutor siendo los plaços passados por su negligencia, o dexo de cobrar los redditos de algunos censos que tenia el menor, o dexo de vender algunos bienes muebles de los que era obligado a vender, y hazer los dineros para el menor, y no lo hizo, o en otra manera semejante destas, ental caso parece que el tutor no seria obligado a pagar redditos e intereses deste dinero que no cobro, sino solamente el danno, si se perdieron las deudas, o alguna dellas por no cobrarlas en tiempo, y al peligro, y deterioracion de los bienes muebles que dexo de vender. Ut colligitur ex l. tutor qui reperitorium, §. si tutor cessaverit, & in §. si post depositionem, in fin. versic. si quas usuras exactas, ff. de administ. tutor. ubi requirit ad hoc quod tutor teneatur ad usuras usurarum, quod usuræ debite sint exactæ, & conversæ in patrimonio tutoris, & idem probatur ex leg. idem que §. 1. & ibi not. Glof. in verbo, usuras, ff. mandati: Idcirco prædicti Arbitri, qui ad rationem, vel calculationem faciendam dati sunt, cauti esse debent in declarationibus quas super his faciunt, & Judices, qui eorum judicia sequuntur, ut distinctionem supra positam observent, alias in multos errores incident.

¶ Est tamen advertendum, quod supra dicta aliquis limitationes

tiones recipiant; primò enim limitari debent, & intelligi; Quando el menor no tuviesse dineros de su patrimonio, que fuessen en alguna quantidad notable, para que se pudiesen emplear en censos, o bienes rayzes que rentassen para el menor, o los redditos de su hacienda fuessen tan pocos los que cobrasen despues de hecha la costa de los alimentos, o otras cosas necesarias para la administracion de la hacienda del menor, que no oviesse quantidad notable para emplearla en comprar bienes rayzes, o censos, que entonces no seria el tutor obligado, aunque los retuviesse en si a pagar redditos, o intereses dellos. Hoc tenet Glof. notabilis, in verbo prædiorum, in l. nisi, C. de administ. tutor. & pro ea est textus expressus, ubi not. DD. in l. ita autem in prin. ff. de administ. tutor.

33 Secundo limitantur prædicta, ut procedant in casibus, quibus tutor, vel curator tenetur fœnori dare pecuniam pupillarem, vel in emptionem prædiorum collocare; non enim semper ad hoc tenetur, nam quando pupillus, vel minor habet prædia ex quibus fructibus possit commodè alimentari, non tenetur præcisè expendere pecuniam pupillarem, & in emptionem prædiorum collocare, vel eam fœnori dare, sicut de jure veteri tenebatur; sed

Ahora de Partitionib.

est in arbitrio ejus, eam conferre pupillo, vel collocare in emptionem prædiorum, ut jure novissimo est statutum, ut habetur in authent. novissima, C. de administratione tutorum, ubi hoc notat. Cinus, Bald. & Salicetus, & communiter omnes Scribentes; quo casu tutor non tenebitur ad usuras, nec interesse pecuniæ, quia non collocavit in emptionem prædiorum, nec fœnori dedit, sed eam conservavit ipsi pupillo, ut major factus possit rem collocare ad libitum voluntatis.

¶ Tertio prædicta puto limitanda. Quando el tutor, o curador, a quien los dichos Contadores romaven cuenta fuesse vivo: pero si fuesse muerto, y la cuenta de su administracion se tomasse a sus herederos, en tal caso no podrian ser condenados de la culpa del tutor, o curador, que no oviesse empleado en censos, o bienes rayzes, los dineros del menor, salvo si lo oviesse dexado de hazer per dolo, o lata culpa, que fuesse muy notoria y notable, porque de levi culpa tutoris non tenentur hæredes ejus, ut in l. fin. C. de in litem jur. & l. i. C. de hered. tutor. quod est valde notandum.

\* Uterius queritur: Si el alcancce que hizieren los Comadores contra alguna de las partes, si traera execucion a parejada, y si podra executar se contra los tutores, o curadores,

K.

dores, ò las partes contra quien fue hecho, Respondeo; que si el alcance fue hecho por las partes, y aprobado y mandado guardar por la justicia por su sentencia, de la qual no fue apelado, cosa llana es que se puede ejecutar como sentencia passada en cosa juzgada: Etiam si sententia sit injusta, propter auctoritatem rei judicatæ; est casus expressus in l. cum putarem, ff. famil. hercise. ubi not. DD. Pero sino ay sentencia ni aprovacion de juez, si las partes conjunieron las dichas cuentas en todo lo contenido en ellas y en el alcance y no reclamaron, tambien se podra executar el dicho alcance y resolucion de las dichas cuentas en todo lo contenido en ellas, como se ayan hecho ante escrivano publico, ò por escritura privada, si está reconocida por las partes como los otros reconocimientos, reconocidos conforme à la ley de Toledo, que es ley 5. tit. 21. lib. 4. Recop. pero sino estan las cuentas consentidas por las partes, ni consentido el alcance, sino que las partes se agravaron y apelaron dello; en tal caso no se podra executar, hasta que se acabe el pleyto de la apelacion, y agravio de las dichas cuentas en todas instancias, pues no ay sentencia passada en cosa juzgada, ni consentida, ni recado cierto que trayga egecucion aparejada: la qual se deve entender y limitar, salvo si las cuentas se hizo-

eron por egecutoria y sentencia que precedio primero, por laqual se mandò, que las partes nombraffen Contadores para hazer las cuentas, y en caso de discordia se nombrasse Tercero, y lo que estos tres ò la mayor parte de ellos hiziere, se cumpla y egecutur, ut quovidie fieri solet; en tal caso se egecutara y traera egecucion aparejada lo que dos Contadores conformes huvieren hecho; aunque la parte apele de ello: Non ex virtute rationum vel calculationis factæ ab Arbitris, vel calculatoribus, sed virtute sententiæ, vel executoriæ præcedentis, quæ hoc ita fervari justit: sed hodie etiam cessante prædicta executoria, Atemo lo dispuesto por la nueva pragmática del año de 1583. se puede executar y trae egecucion aparejada el alcance hecho por los Contadores conformes, aviendole confirmado el juez por su sentencia, sin embargo de apelacion, dando la parte que pide la egecucion dello, las fianças que manda la dicha pragmática.

Item quod dictū est, ampliatur, Que la justicia pueda proceder à egecucion de los alcances que se hizieren por los Contadores, o por las partes con la justicia, aunque no aya sentimiento del reo que fue alcanzado, ni haga Contadores conformes que hagan el dicho alcance: si las cuentas se tomaron por la justicia al mayor-domo del concejo que fue alcan-

çado.

zado en alguna cantidad de pan, o dineros, o otra qualquier cosa tocante à los propios del concejo: porque en tal caso, aunque el mayordomo apele, se ha de executar el alcance contra el hecho: ut habetur & expressè cautum est in l. 32. titul. 6. lib. 3. Recopil. ibi: Y egecutado los alcances, lo qual, se ha de limitar, salvo si el mayordomo del concejo huviesse dado, o mal gastado alguna cosa de los Proprios del Concejo à algun regidor o alcalde, o por su mandado dellos; o por no ser bien gastado, el juez condenasse al mayordomo à que lo pagasse y bolviessse de sus bienes à los propios del Concejo, y le hiziesse alcance dello: en tal caso no se podria executar el dicho alcance y sentencia, por razon que el mayordomo tubo buena fe en dar y gastar aquellas partidas que libraron y mandaron pagar los Oficiales del Concejo, pues el no lo deve ni lo tiene retenido como los demas maravedis de los propios en que fue alcanzado: y de esto se dan provisiones y carras acordadas que assi lo mandan y declaran en el Consejo Real. Quas ego sæpe vidi, & observavi: quod etiam procedere existimo, en los otros mayordomos de Yglesias y Hospitales, ut tenet Bar. & alii in authent. de sanct. episc. §. Oeconomos, collat. 9. & idem servandum est ex dispositione dictæ

pragmaticæ del año de 1585. en los mayordomos de los depositos de los concejos in quorum absentia possunt rationes, seu calculationes fieri, text. in l. 2. §. quod si de frumentaria, ff. de administ. de rerum ad civi. pertinen.

\* A D D I T I O.

Super ista questione, & sequentibus, vide latissimè Doctorem Gutier. in tract. de Tutor. & Curat. part. 2. cap. 9. per tot.

C A P U T V.

Quo ordine & modo per Judicem in partitionibus procedatur.

S U M M A R I U M.

- 1 An in hoc judicio familia herciscunda, vel communi dividendo, plenariè procedendum sit, vel summarim.
- 2 Regulariter tenetur Judex in omnibus causis via ordinaria cum plena cause cognitione procedere, nisi in casibus ubi specialiter in jure cautum reperitur quod summarim Judex procedat.
- 3 Casus in quibus Judex simpliciter, & de plano procedere debet numerantur.
- 4 Quando heres nec at actorè cohæ-