

y quatro, c. 101. quæ habentur l. 1. tit. 2. lib. 5. Recopi.

37 ¶ Sed hic incidenter queritur, quando gana la muger las joyas, que su marido le dio estando desposados, para que se aya de sacar à la muger en la particion? Super hoc magna est contentio inter Doctores, quidam enim æstimaverunt quod prædicta dona, quæ vulgariter vocantur joyas, lucretur ea sponsa per copulam sponsi, secundum distinctionem legis 52. de Toro, dum tamen dederit prædicta dona sponso antequam eam cognoverit; sed si ea dona dedit post consummatum matrimonium quod ea non lucretur; & ita testatur Castillo in l. 52. de Toro: Sed Ant. Gom. ibi tenet contrarium, quod verius puto, rationibus per eum adductis; & probatur ex generalitate illius legis in quantum dicit, pero si qualquier dellos muriere despues de consumido el matrimonio que la muger gane todo lo que siendo desposados la huviere el esposo dado; probatur, inquam, in his verbis, gane todo que el esposo la huviere dado. Non enim amittit nomen sponsæ, donec uxor ducatur ad domum viri, etiam si cognita sit à sponso, ut in l. cum in te, 6. C. de donation. ante nupr. ubi notant DD.

¶ His autem deductis, quæ supra diximus sexto loco, se ha de

sacar el capital y bienes que el marido trajo al matrimonio; aora los trajesse al tiempo que se caso aora los huviesse heredado, ò adquirido por donacion, ò en otra qualquier manera semejante à las dichas, la qual se entiende aviendo bienes mejorados y gananciales durante el matrimonio; Quia primò debent deduci capitalia utriusque socii, quam censentur esse lucra, ut in l. Murus, ff. pro socio, & l. 4. §. si ære, ff. de pecul. lo qual se entiende aunque esen gastados y consumidos, ò por caso huviesse pericido, ò muerto los ganados, ò animales que trajo al matrimonio, haviendo bienes mejorados, se han de sacar dellos; de consuetudine hujus regni ita testatur & fundat Pala. Rub. in repet. rub. de donat. inter vir. & uxore. §. 66. num. 3. fol. 45. & Roder. Xarez in l. 5. tit. de las arras, lib. 3.

Pero sino huviesse bienes mejorados en el matrimonio, el marido no tiene que sacar del cuerpo de bienes los que el trajo, sino que si gassò, ò consumo su capital, lo ha de perder; porque la muger no es obligada à pagar al marido su capital: cujus est hæc ratio, porque ella no lo recibe, ni admittit a el capital del marido: como el marido que recibe la dote, y bienes parafernales de la muger por lo qual es obligado à se los bolver y restituyr, como esta dicho

in

De lucris const. matrim. acquis. Cap. VIII. 131

in præcedentibus: pero haviendo bienes mejorados, hanse de sacar ambos caudales de la muger y del marido, y la resta se ha de dividir y partir entre el marido y la muger, y sus herederos, como bienes ganados durante el matrimonio: y porque arriba estan tocadas algunas dudas, y questiones que pueden ocurrir en este particular, como se ha de sacar del cuerpo de bienes el capital de la muger, y sus bienes parafernales, lo mismo se puede tener aqui por repetido en el capital y bienes del marido, que trajo al matrimonio, quando ay bienes gananciales: porque de otra manera no puede sacar el marido su capital, ni la muger esta obligada à se lo pagar, como esta dicho.

¶ Finaliter deductis debitis, & capitalibus utriusque partis, lo que restare se ha de partir en dos partes iguales entre el marido, y la muger, y sus herederos, como bienes mejorados, pero porque sobre esto suele aver algunas dudas, eis occurrere, & juridica responsione satisfacere necesse est.

A D D I T I O.

- A Super hac questione videndus Joan. Garz. de expens. & meliorat. cap. 13. num. 13.
 B Idem exornat Morcheq. lib. 1. c. 9.
 C De hoc Inventario quomodo conficiatur, & quam fidem faciat?

vid. Cevallos prætic. quasi. c. 689.

Super questione, articulo, & D resolutione, vid. D. Vales. additionatore Roderici, num. 15. qui ceteros allegat.

De quo vid. Palat. Rubicum in E Rubric. §. 31. & ibi Addit.

CAPUT VIII.

De lucris acquisitis constante matrimonio.

SUMMARIUM.

- 1 An appretium factum inter coheredes viri, vel uxoris de bonis hereditariis faciat præjudicium, vel emptionem inter maritum & uxorem, ut ad eum, v. l. eam pertinet periculum, vel deterioratio eorum.
- 2 Si maritus simul cum uxore venderem aliquam rem propriam ipsius uxoris, an maritus teneatur uxori ad restitutionem pretii, quod processit ex re vendita.
- 3 Mulier non amittit jus quod habet contra maritum ad recuperandum pretium rei suæ venditæ de consensu ejus à marito, licet præjudicet sibi quoad emptorem ipsius rei venditæ de consensu uxoris.
- 4 Si maritus est pauper, mulier teneatur se alimentare ex bonis parafernalsibus à marito venditis, nec pretium eorum tenetur maritus

R 2 TUS

- tus reddere si consumptum est in alimentis uxoris.
- 5 Bonis parafernalibus à marito venditis, potest uxor ab emptore, qui ea comparavit sine consensu ejus, petere.
- 6 Si maritus vendidit rem uxoris sine consensu ejus, minore pretio quam valebat, an poterit mulier totum pretium & valorem à marito exigere, vel ab heredibus ejus tempore partitionis.
- 7 Non compensatur culpa commissa in uno casu, quo bona uxoris maritus male vendidit, cum diligentia, & bona administratione, in alia re facta, in qua maritus multum lucratus est.
- 8 Si maritus vendidit rem uxoris minoris, quam valeat, sine consensu ejus; & pretium conversum sit in utilitatem utriusque, illud deducetur de bonis communibus: quod vero plus valebat, consequetur uxor ex bonis propriis ipsius mariti.
- 9 Si maritus vendidit rem uxoris contra voluntatem ejus, an teneatur uxori ad verum valorem rei, & ad partem fructuum quos habitura esset, si res non esset vendita sine voluntate ejus.
- 10 Si maritus in ludo amisit aliquam pecuniam, an uxor poterit tantundem ex bonis lucratis sumere.
- 11 Si socius advehat per mare merces

communes, quæ non solebant advehi per mare, & perierint, tenetur de interitu earum.

- 12 Si maritus fidejussit pro aliquo, & solvit, nec potuit ab eo recuperare quod solvit, quia erat pauper, an uxor poterit tantundem ex bonis communibus superlucratis deducere.
- 13 Si maritus fidejussit, & solvit pro alio, qui socius erat in illo contractu, vel conductione pro qua fidejussit, quia postea bona socii casu, vel subito amissa sunt, propter quod non potuit ab eo pecuniam recuperare, quam pro eo solvit, uxor tenetur hoc damnum participare, non solus maritus, ex bonis acquisitis in matrimonio.
- 14 Si maritus vendidit, vel locavit aliquam rem minori pretio, quam valeret, volens gratificare amico, vel cognato suo, an uxor poterit tantundem à medio sumere ex bonis constante matrimonio acquisitis.
- 15 Si maritus vendidit fructus prædiorum ante tempus minore pretio quam valebant, ut ex eis solveret debitum proprium ad quod uxor non tenebatur, an damnum teneatur satisfacere uxori ex bonis communibus.
- 16 Si constante matrimonio maritus emit officium Tabellionatus, vel aliud quod ex beneficio Principis soluta

soluta certo pecunia acquiritur, quod multo plus valeret tempore soluti matrimonii, an uxor habeat partem ejus ratione lucrorum in matrimonio factorum.

- 17 An uxor quæ accepit lucra post soluta postea, multis debitis à marito factis apparentibus, renuciare lucris, ut exoneretur debitis, quæ ex parte agnosceret tenebatur.
- 18 Si consanguinei viri donaverint ejus sponsæ, vel uxori aliquas res, an judicabuntur lucra, vel acquirantur marito, vel uxori.
- 19 Datum uxori à consanguineis viri, ipsius contemplatione, ipsi datum censendum est, & ipse maritus præcipuum habeat in divisione bonorum communium. Et quid in casu dubit quando non constat eujus contemplatione donatum est. ibidem.
- 20 Si maritus acquisit usumfructum aliquorum bonorum constante matrimonio absque proprietate, an erit communis ususfructus mariti & uxoris, an solus mariti.
- 21 Statuta inter socios regulariter habent locum inter maritum & uxorem.
- 22 Cum ususfructus solus absque proprietate acquiritur filiofamilias, non acquiritur usufructus patri.
- 23 In quibus casibus pater non habet usumfructum in bonis filii.
- 24 Si Princeps donet aliquam rem

filio & suis descendens, an pater habeat usumfructum ejus.

ET primò quæro; Si la muger, & el marido, durante el matrimonio heredaron à sus padres, & parientes, y en la herencia les cupieron algunos ganados, & mulas, & otros animales apreciados, y estos se han muerto, & consumido, & deteriorado, si sacaron los herederos de la muger, & del marido, cuyos fueron, la estimacion à valor dellos, & los perdieron, vel ex contrario, si los ganados se han mejorado, y erécido, y valen aora mucho mas; y lo mismo en algunas rayzes como olivar, & viña que se apercio en poco, porque no estavan criadas, y despues con el tiempo se han criado y mejorado valen aora mucho mas, si cumpliran los herederos del marido, de la muger, con dar la estimacion en que fueron apreciados al tiempo que los dieron en particion, y los trajo al matrimonio. Sed quia de hoc latius tractavimus in superioribus, maxime in illa quaestione, quomodo deducantur bona dotalia inestimata, vel bona parafernalium uxoris, vel bona hereditaria mariti, quæ adduxit ad matrimonium, ideo ad ibi dicta me remitto; uno tantum addito, que no se ha de tener consideracion à que estos bienes hereditarios, que el marido, & la muger traçeron al matrimonio

de la herencia de sus padres, ayan sido apreciados, ò no al tiempo que los trajo al matrimonio, en la particion que dellos se hizo con los coherederos: porque aquel aprecio no hizo venta, ni perjuizio à otro tercero, sino solamente à los coherederos entre quienes se hizo la particion y aprecio, ut in l. i. §. cum dicitur ff. li. cum plufquam per legem falcidiam; & in l. servos, ff. fami. herciscun. ubi not. DD.

¶ Secundo quæro: Si el marido, y la muger juntamente vendieron algunos bienes de la muger paraafrenales, casa, ò viña, ò otros bienes muebles, ò rayze, si podran los herederos de la muger pedir al marido que le den el precio en que fue vendida? Respondeo, que se ha de distinguir si estos bienes fueron vendidos para pagar alguna deuda de la muger, contrayda antes que se casasse con este marido: en tal caso no se le ha de sacar el precio, pues aquel fue para ella, y se convirtió en su provecho. Recorremus enim respondebitur ei, si velit pretium deducere, quod petis intus habes; cum jam ipsa receperit pretium, quod in rem suam verum erat; nam si maritus de suis bonis prædictum debitum uxoris solvisset, ad quod non tenebatur; actione pro socio, vel negotiorum gestorum, posset ab uxore recuperare; ut in l. solvendo, & l. si pecunia, ff. de nego. gestis, &

in l. omne es alienum, ff. pro socio.

Pero sino se convirtió en provecho de la muger el precio, en que vendieron de sus bienes hereditarios; aunque el marido huviesse alimentado dello à la muger: à lo qual no se ha de tener consideracion: porque el marido es obligado de jure, à dar alimentos à la muger: l. si cum dotem, §. sin autem in l. viii. ff. sol. matri. & l. 61. de Toro, & habetur l. 9. tit. 3. lib. 5. Recop. en tal caso, sine dubio, se le ha de sacar à la muger, ò à sus herederos, el precio, en que fueron vendidos sus bienes paraafrenales; ò hereditarios, aya bienes gananciales: en el matrimonio, ò no los aya, pues el marido aunque no aya bienes gananciales, esta obligado à bolver y restituir à la muger los bienes paraafrenales que della recibio, ut in l. de his, C. de donat. inter vir. & ux. & in l. si. C. de pactis conventis: & latius diximus supra in quæstione, ad quam in supra proxima nos remissimus.

Y no obstaría decir, que la muger se perjudico en vender ella misma con su marido estos bienes paraafrenales, ò aver dado consentimiento à ello: porque esse perjuizio, solamente obrara para que no pueda pedir al comprador, ni al marido, la cosa que le fue vendida; pero no para que por esso pierda el precio que se convirtió en provecho del marido, y no della: videtur enim illum cõsensum præstitisse

stitisse mulier, ut maritus succurreret necessitatibus suis ex pretio rei venditæ, non tamen ut amittat, & ipsam rem, & pretium ejus; non enim consensit utrumque ut maritus rem venderet, & ut etiam pretium reciperet sibi, & in usus suos converteret, ad quod novus consensus desideraretur, & donatio esset, quæ prohibita est de jure inter maritum & uxorem, ut in allegata l. de his. C. de don. inter vir. & uxor.

¶ Hoc tamen limitari debet, si el marido fuesse tan pobre, que no tuviesse bienes con que dar alimentos à su muger, y ella tuviesse bienes de que alimentarse, que en tal caso no aviendo bienes mejorados durante el matrimonio, no seria el marido obligado à pagar à la muger el precio de sus bienes paraafrenales, que le huviesse vendido para alimentarla, ni ella lo podria sacar en la particion; eadem ratione superius tradita; quia verum est in utilitatem ejus in ea re, ad quam maritus non tenebatur cum esset pauper: ut tenet Bar. & Alex. & omnes Scribentes in l. si cum dotem, §. sin autem in servissimo, ff. solut. matri. de quo latè per Castellum in l. 61. Tauri, in glo. in verbo, *l'estrir*, qui multa super hoc articulo scripsit.

¶ Pero si el marido huviesse vendido estos bienes paraafrenales de la muger, sin voluntad ni consentimiento suyo, en tal caso la muger po-

dría sacar del comprador sus bienes, cum non amiserit dominium; id enim quod nostrum est, sine facto nostro à nobis avelli non potest, ut in regula juris id quod nostrum est. Pero sino quisiesse pedir al comprador, en tal caso podria sacar el precio en que fueron vendidos sus bienes del monton de la hacienda, quia prius debet capitale mariti, vel uxoris deduci de medio, quam divisio lucri fiat, ut supra diximus.

¶ Pero pongamos que el marido vendio algunos bienes paraafrenales de la muger, sin su voluntad (como esta dicho) en menor precio de lo que valian; si podria pedir la muger que se saque del monton de la hacienda todo el valor que sus bienes valian quando se los vendio el marido, ò valen oy, si ha crecido el valor de los dichos bienes? Esta quæstio est dubitabilis, & contingibilis, idcirco eam longa, & matura consideratione explicari oportet; in qua distinguendum puto: ò ay bienes multiplicados durante el matrimonio, ò no los ay; si no los ay, y la muger ò sus herederos renuncian las ganancias, planum est, que tiene derecho contra el marido, ò contra sus herederos, que le vuelva y restituya sus bienes paraafrenales, quæ sine facto suo alienata sunt: ut in allegata l. si. C. de pact. conven. & in l. de his, C. de don. inter vir. & uxor. & ipso non restituyente ipsam

ipsam rem, pervenietur ad veram estimationem, & valorem ejus, juxta l. qui restitueret, ff. de rei vendi. Pero avendo bienes gananciales, y aceptando la muger las ganancias, hic hæsitatur, videtur enim iniquum, mulierem verum pretium rei suæ, quam maritus vendidit, exigere, vel recuperare vel de bonis mariti, cum ex pretio quod maritus invenire potuit ex illa re facta sit magis locupletior ex dimidia lucrorum, quæ facta sunt cum illa pecunia, quam fortè valeat res sua si non esset vendita.

Pero no obstante esto, in puncto juris se deve tener lo contrario: porque si algunas ganancias se han hecho con este dinero, que se hizo de los bienes vendidos de la muger, tambien lleva el marido su parte. Y lo segundo; porque pudo averse hecho las ganancias que ay, con otro dinero, y diligencia: que el marido y muger huviesen hecho en otros contratos, y averse perdido este dinero de los bienes que se vendieron de la muger por culpa del marido, porque non deletur, nec compensatur culpa commissa in una re; vel negotiatione cum diligentia, & lucro facta in alia re, vel negotio. ut in l. non ob eam rem, & l. & idem, ff. pro socio.

7 Pero aqui se puede dudar, si aviendo vendido el marido de los bienes parafernales de la muger sin su vo-

luntad, y ella pidiese el valor verdadero de sus bienes, y no se contentasse con solo el valor en que fueron vendidos, ò la misma cosa vendida, quia sine facto suo vendita est, si se sacara de lo multiplicado este verdadero valor, que valian sus bienes de la muger, ò lo pagara el marido de su parte que à el le cupiere de su mitad de ganancias? Et putem in tali specie subdistingendum, que quanto al precio, en que se vendieron los bienes de la muger, y se metio y convirtio en utilidad y provecho de la hacienda comun del marido y muger, que este se saque del monton y cuerpo de bienes, pues esta incluso en la misma hacienda, y es deuda que se deve à la muger conrayda durante el matrimonio: por lo qual se ha de pagar de por medio de los bienes comunes multiplicados conforme à la ley del fuero, tit. 20. lib. 3. for. l. 14. y à la ley 60. de Toro, quæ habetur. l. 9. tit. 9. lib. 5. Recopi. Pero quanto al mas valor, que tenían los dichos bienes de la muger, aquello pues no se convirtio en utilidad de la hacienda comun del marido y muger, sino que el marido lo perdio por su culpa, y es deuda suya, aquello se sacara y lo pagara el marido de sus propios bienes, y de la parte que le cupiere de sus ganancias, como deuda propria suya, ut in l. sed nec æs alienum, ff. pro socio, & l. cum duobus, §. damna, eod. tit. & est tex. magis express.

in

De lucris const. matrim. acquif. Cap. VIII. 137

in l. incerti, C. fami. hercif. in fin. ibi: ejusdemq; rei ceteris præstantdam indemnitate: y no de los bienes comunes y multiplicados, porque seria pagar lo que se deve à la muger de sus propios bienes, si se pagasse esta deuda del monton y cuerpo de bienes multiplicados, en que ella tiene parte, como se toco arriba en la question que trata, si el marido se caso segunda vez y quisiere pagar la dote de la primera muger de los bienes ganados en el segundo matrimonio; donde resolvimos, que primero, se ha de hazer particion con la muger segunda, y entregarle su mitad de multiplicado, y despues paga el marido de su parte esta deuda, rationibus ibi assignatis in quibus fundatur ista conclusio, & in l. sed nec æs alienum, ff. pro soc. & quæ ibi notant DD. & in d. l. incerti, C. fami. herciscun.

9 Nunc incidenter quæro de notabili quæst. circa prædicta, Si la muger cuyos bienes parafernales, ò hereditarios el marido le huviesse vendido contra su voluntad, no solamente pidiesse el valor y estimacion de lo que oy valian sus bienes enagenados, pero pidiesse tambien la mitad de los frutos que huviera rentado aquella heredad, ò rayz que el marido le vendio, diciendo, que sino la huviera vendido el marido, que ella gozara de la mitad de los frutos de ella, como de todo lo demas multi-

Ahora de Partitionib.

plicado durante el matrimonio, mayormente siendo suya propria, no del marido, la cosa que le vendio, an admittenda sit talis petitio? Et videtur quod sit admittenda, y que el marido sea obligado à todos los daños e intereses que à la muger se le ayau seguido por averle enagenado sus bienes hereditarios contra su voluntad, sicut socius tenetur ex facto culpabili commissio in societate, ut in l. cum duobus, §. venit, & in §. damna, ff. pro socio, porque como esta dicho, el marido no le puede vender à la muger sus propios bienes parafernales contra su voluntad, antes esta obligado à se losolver, y restituirla: & qui tenetur aliquid facere, vel non facere, tenetur ad interesse si contra fecit. l. 2. §. item si in facto, & l. in illa stipulatione per te non fieri, & l. ubi autem non apparet, §. si id quod, ubi DD. ff. de verb. oblig. sed sic est quod maritus tenetur non vendere, nec alienare bona parafernalia; ut in dict. l. fin. C. de pact. conveni. ergo si contra fecerit, tenetur ad omne damnum, & interesse, in quo continentur fructus, quos ex ipsa recepisset, si maritus non alienasset; quod expressè probatur in dict. l. incerti, in fine, C. fami. hercisc. ubi statuitur quod socius, vel cohæres, qui rem communem sumpsit, vel vendit, tenetur socio, vel co-

S hazedi

heredi indemnitate præstare: quod verbum generale est, & comprehendit omne damnum tam rei principalis, quam fructuum.

¹⁰ Et expressius probatur prædicta conclusio in *l. item veniunt*, §. simili modo, & §. ceterum, ff. de pet. hered. ubi specialiter de fructibus statuitur contra eum, qui rem alienam vendidit, ut eos restituere teneatur; sed hoc existimo limitandum, nisi maritus probasset, quod ex pretio redacto ex tali venditione, plus vel tantum commodi receperit mulier, quantum faciat pars fructuum, quæ sibi attingeret ex dicto fundo suo vendito, quia maritus illa pecunia aliam negotiationem iniit, vel aliud prædium comparavit, ex quibus plus utilitatis recepit mulier, quam reciperet ex suo prædio, vel fundo vendito, quia tunc nullum interesse, vel damnum potest prætere mulier ex tali venditione.

¶ Tertio principaliter quaeritur: Si el marido perdió al juego alguna cantidad de maravedis de los bienes comunes mejorados durante el matrimonio si la muger tendra derecho para sacar otros tantos de los bienes multiplicados, como el marido perdió al juego? Iſtam quaestionem tangit Glof. Montal. in *l. i. tit. 3. lib. 3. fori*, ubi conclu-

dit, que el marido ha de contar en su parte lo que perdió al juego, o la muger sacara otra tanta cantidad de los bienes multiplicados. Quod verum puto per leges, & rationes per eum allegatas; licet Roder. Xua. ibidem tentaverit tenere contrariam sententiam, hac ratione ductus, quod maritus potuit lucrari in ludo, & ita se exposuit ad lucrum sicut ad perendum, ex lucroque posset habere mulier partem suam. Sed hæc ratio fragilis est, cui facile responderi poterit, *Primo* quod in ludo communiter, & frequentius, id consueti facere, perdunt; ut experientia demonstrat. *Secundo*, quod ludere in tanta quantitate, est delictum, & prohibitum iure communi, & Regio, & in delictis nulla est societas; nec communio lucrorum, vel amissionum; ut in *l. i. §. plane*, ibi, nec enim ulla societas, nisi maleficiorum: ff. de iure, & rationib. distrah. & in *l. nec præmittendum*, ff. pro socio, Quod si maritus aliquid lucratus sit in ludo poterit sibi retinere, cum non teneatur partem facere uxori de iniustus lucris, ut in *d. l. nec præmittendum*, ff. pro socio.

Idem veriore esse censeo sententiam Glof. Montalvi supra relata; & pro ea mihi videtur casus expressus in *l. cum duobus*,

bus, §. damna, in fin. ff. pro socio, ubi habetur, quod si socius advehat merces communes in navi, & perierint navigatione, quod si tales merces non solerent in navi advehi, solus socius sentiet damnum, qui eas supposuit periculo navigationis non autem alter socius, si ergo socius non tenetur ad damnum contingens in navigatione, si merces communes naufragio perierint, si tales merces non confueverunt in navi advehi, cum navigatio sit licita, & fortiter fiat minore sumptu, quam si portarentur per terram, quanto magis non tenebitur socius si alter socius pecuniam ludo perdidit, cum sit delictum, & dolus vel lata culpa, quæ præponderat culpæ levi, quæ fuit in advehendo merces in navi; maxime quod verisimiliora pericula sunt in ludo ad perendum pecuniam, quam sint in navi ad merces transferendas: ideo socius non potest esse sine culpa, licet dolus abesse t in ludo, & socius tenetur præstare culpam commissam in societate, ut in *l. cum duobus* §. venit autem in hoc iudicio, & in §. damna, ff. pro socio.

¹² ¶ Quarto quaeritur, Si el marido hizo alguna fiança, y despues pago por el principal, del qual no pudo cobrar, porque era pobre, o porque se ausento y huyo por la dicha deu-

da, si la muger podra sacar del monton y cuerpo de bienes mejorados, otro tanto como el marido saca y pago por la fiança que hizo, o si se sacara de por medio de los bienes mejorados, de tal manera, que la muger pague o pierda su parte? Et videtur dicendum, quod maritus solus hoc damnum sentire debet, & de suo solvere prædictum debitum, non autem uxor; cum si de iure, vel intercedere pro alio, no debito, sit quadam donatio, cum nullo iure ad id teneretur maritus: (donari enim videtur quod nullo iure cogente conceditur;) & in socio, & omni administratore alienarum rerum maxime in marito de rebus communibus prohibita sit donatio, & quælibet alienatio in fraudem uxoris; ut tenet Bal. *confi. 103.* & est decisum B per *l. 4. tit. 4. lib. 5. ordi.* quæ habetur *l. 5. tit. 9. lib. 5. Recopil.* nemo enim ex sociis plus parte sua potest alienare, ut in *l. nemo ex sociis* ff. pro socio, & licet debita contracta ratione societatis, societate manente, ab uno ex sociis, alter socius agnoscere teneatur, & solvi de communi debeant, ut in *l. omne as alienum*, ff. pro socio, tamen illud intelligendum est, quando ex quæstu societatis conveniunt, non ex causa, vel negotio proprio ipsius socii, ut in *l. sed nec as alienum*, & *l. socium*

qui in eo, §. fin. ff. pro socio, nec poterit socius imputari alteri focii damnum, quod ipse sua culpa sensit; ut in regula juris, *damnum quod quis: de reg. juris in 6.* & istam conclusionem his, & multis, aliis rationibus tenet Rode. Xua. in l. 1. tit. 3. li. 3. fori, quod uxor non teneatur participare damnum quod marito obvenit ex fideiussione sua, quod verum puto, & assi se deve tener, que la muger no sea obligada à este daño que succedio por la fiança del marido; & ita sentit Pala. Rub. in rep. rub. §. 66. in fi.

Quod ego crederem limitandum: scilicet si el marido juntamente con otro tomaron alguna renta creyendo ganar en ella, y se fiaron el uno al otro, porque no se la dieran sin fianças, como se haze en las rentas Reales, y de la Yglesia, que en tal caso, si vino à pagar por el compañero, y aquel perdió su hacienda à caso siendo abonado al tiempo que tomaron la renta, y por esta causa no pudo cobrar del lo que pago como su fiador, deve se comunicar el daño entre el marido y la muger pues se hizo en provecho de la compañía, aunque succediése mal en aquel caso, ut in l. cum duobus, §. damna, ff. pro socio; mayormente que la fiança fue reciproca, hecha por el uno y por el otro, en favor de entrambos; quo casu nemo eorum gravatur ut in l. de fideicommissis,

C. de transaction. & in l. si pater puella, C. de inoff. testam.

¶ Item quæro, Si el marido queriendo donar ò gratificar à alguno de sus parientes, le vendiése ò arrendasse alguna casa, ò viña, ò otra cosa, de los bienes comunes de ambos, en muy bajo precio, mucho menos de lo que valia, si podrá sacar la mitad la muger de aquella perdida, ò donacion que el marido hizo de los bienes y parte perteneciente al marido, ò otro tanto como valia aquello que dono: ò hizo de gracia el marido en aquella cosa que vendió, tomando otro tanto para si de los bienes comunes como podía valer aquella gracia y donacion velada que el marido hizo à su pariente? Respondeo, que si el marido vendió ò arrendo, y dio en renta su casa, ò viña, à alguno de sus parientes en bajo precio, mucho menos de lo que valia, sino lo hizo por defraudar à la muger de su mitad, ò por gratificar ò donar el mas valor à su pariente, que no lo podrá sacar ni pedir otro tanto la muger; quia licitum est contrahentibus inter dimidiam iusti pretii invicem se decipere, dummodo dolus non interveniat: l. 2. & quæ ibi not. DD. C. de rescin. vendi.

Pero si el marido vendió, ò alquiló barato à su pariente su casa, ò viña, por gratificarle y hacerle donacion; podrá la muger, y sus herederos, sacar otro tanto como se podía estimar

estimara aquella gracia, ò lo que mas valia aquella casa, de los bienes comunes, como si hiziera donacion expresa dello; quia illa dicitur donatio velata, licet sub titulo venditionis, vel locationis facta sit; ut tenet expressè Bart. in simili questione; in l. ambitiosa, ff. de decret. ab ordi. fac. in 1. col. num. 1. quem communiter sequuntur ibi DD. Idem tenet Cy. Bal. & Aretii. in l. 1. C. de pact. & idem Bald. in l. si unquam, C. de revoc. donat. & text. expressus in l. si vir uxori, ff. de donat. inter vir. & uxorem.

15 ¶ Sed quid ex contrario, Si el marido compro, ò arrendo alguna cosa, ò los frutos della, muy caro en mas de lo que valian, por gozar dello y de los frutos luego, porque le esperassen largo tiempo por el precio dello para hazer dineros luego para pagar alguna deuda, que el hizo de alguna fiança ò donacion que hizo, ò dineros que avia tomado prestados para jugar y los avia perdido, ò otras deudas semejantes ò que no estava obligada la muger ni sus bienes, ò vendido adelantados los frutos de su heredad, ò la lana de sus ganados en mucho menos de lo que valian, ò el trigo antes del tiempo de la cosecha dello por tomar el dinero adelantado para pagar alguna de las dichas deudas, à que la muger no estava obligada à pagar, ò contribuir en ellas con su mitad como dicho es?

Respondeo, que en tal caso, toda la perdida que en esto huviere, se ha de sacar para la muger de los bienes comunes; ò le pagara el marido, ò sus herederos la mitad de su parte. Quia omne damnum, quod fecit socius in bonis communibus factu culpabili alterius, tenetur prestare socius ut in lincerti juris, C. fami. hercis. & l. sed nec es, & l. cum duobus, §. damna, ff. pro socio; & ibi not. DD. & Glos. Montan. in simili questione in l. 1. tit. 3. li. 3. fori.

Y lo mismo sería, si el marido tomasse alguna cantidad de dineros à censo, para pagar alguna deuda suya, ò hecha durante el matrimonio, que procediése de juego, ò fiança, ò otra cosa semejante, que en tal caso el marido de su parte sera obligado à encargarse de aquel censo, y pagarle de sus bienes, y los redditos corridos, y si para pagar los tributos corridos huviere tomado, ò pagados de los bienes comunes multiplicados sacara otro tanto dellos la muger, ò sus herederos, ò le pagara la mitad el marido de sus propios bienes, y parte de multiplicado, eisdem rationibus & iure de quibus supra.

¶ Quinto quæro. Si durante el matrimonio marido y muger compraron algun officio de Elcirvania, ò Regimiento, y suelto el matrimonio la muger, ò sus herederos, piden la mitad deste officio ò de la estimacion del porque vale ey mu-

cho mas que quando se compio: el marido dice, que aquel officio tiene por merced del Rey, y que la muger no es capaz del, ni lo puede usar, y que no es obligado à dar mas de la mitad del precio que costo, quid juris sit in tali casu dubitatur? Respondeo, que el marido sera obligado à dar à la muger, ò à sus herederos la mitad de la estimacion que vale oy este officio suelto el matrimonio; y no basta darle la mitad del precio que costo, ut tradit latè Covarruv. varia. reso. capit. 19. lib. 3. ubi latè hanc quæstionem disputat, & resolvit, idèd ad ibi dicta me remitto.

17 ¶ Sextò quarto, Si despues que la muger huviesse aceptado las ganancias hechas durante el matrimonio comenzada à hazer la particion, pareciesen tantas deudas hechas por el marido durante el matrimonio, que consumiesen todo lo mejorado, y montassen mucho mas; si podiè antes de ser acabada la particion, dexar que renunciava las ganancias, y no quiere ser obligada à la mitad de las deudas hechas durante el matrimonio, y si se admitira y havra lugar la dicha renunciacion para que no sea obligada à pagar la mitad de las dichas deudas como la obliga la ley del fuero. y de Toro arriba alegadas aceptando las ganancias? Quo casu videtur dicendum, quod non profit mulieri talis re-

nuntiatio, cum per acceptationem lucrorum manserit obligata ad debita contracta durante matrimonio, ut in l. sicur ab initio, C. de acti. & oblig. Et idem videmus in hærede, qui per acceptationem hæreditatis, videtur quasi contrahere cum creditoribus hæreditariis de solvendo eis debita per defunctum, & omnia legata, nisi utatur beneficio inventarii, ut in l. si. C. de jure deli. & Insti. de oblig. que ex quasi contrac. nas. §. 5. & in l. pro. hereditariis, C. de heredi. action.

Pero sin embargo desto parece que se deve lo contrario en este caso: porque aunque la muger sea obligada à pagar la mitad de las deudas, quando quisere llevar la mitad de las ganancias, aquello, secundum intentionem legis, se entienda quando las acepto y llevo con efecto, porque primero se han de sacar las deudas hechas en la compañia que ninguno de los compañeros pueda llevar parte de las ganancias, porque no ay ganancias hasta ser sacadas primero del capital las deudas, ut in l. omne æs alienum, ff. pro socio: & l. Mutius, eo. tit. pero quando no las llevasse ni quisiesse, porque no las huvio en tal caso, aunque primero huviesse aceptado las ganancias tacita ò expressamente, no seria obligada à pagar la mitad de las deudas que no lleva ganancias algunas que es la causa que

que la ley le obliga à la mitad de las deudas, jure societatis, vel actione pro socio; & sic cessante causa cessabit effectus, ut in l. ex factò, ff. de vulg. & pupi. cum concordan. & in cap. cum cessante, de appellat. y no obsaria haver aceptado primero las ganancias, porque la misma palabra y fuerza del vocablo quiere dexar, que acepta las ganancias si las huviere, ut in l. Stichus, qui meus erit, ff. de lega. 1. y no aviendolas, no es visto acceptar las perdidas y deudas que huviere hechas durante el matrimonio.

Nec obstant jura superius adducta pro contraria parte; nam illa loquuntur in hærede, qui tenet per additionem ex quasi contractu omnibus creditoribus & legatariis; in uxore autem non invenitur cautum, quod videatur quasi contrahere cum creditoribus, per acceptationem lucrorum: imò videtur diversa ratio in hærede, quam in uxore; nam cum hæreditas sit, quid univèrsum, in quo continentur debita, & credita, adeundo hæres hæreditatem, videtur acceptasse tam debita, quam credita, quæ in hæreditate sunt: uxor vero acceptando lucra, non acceptat hæreditatem univèrsam mariti, quia hæres non est, sed tantum lucra, quod est quid diversum, & particulare; & acceptando lucra simpliciter, vide-

tur sub conditione acceptasse si lucra sunt, ut dicit l. Stichus, qui meus erit ff. de legat. 1. & l. si servus legatus, §. qui quinq; ff. de legat. 1.

¶ Nunc videamus de alia questione admodum necessaria, ad expeditionem hujus tractatus in hoc articulo, si los parientes del marido al tiempo que se caso dieron à su muger, ò esposa, algunas joyas, ò vestidos, ò dineros con que lo comprasse, ò otra cosa semejante: ò por el contrario, los hermanos ò parientes de la muger lo diessen al marido: como si le comprassen una mula, ò cavallo, ò vestidos; ò le diessen dineros para comprar un par de mulas, ò burras, ò otra cosa semejante, si esto se juzgara por bienes mejorados, ò propios de la muger, ò del marido, à quien se dieron, ò quien dellos lo sacara del monton y cuerpo de bienes por capital suyo proprio? Respondeo, que no ay que tratar si se partiran por bienes mejorados, porque conforme à la ley del fuero, lib. 3. tit. 3. ley 1. l. 3. tit. 9. lib. 5. Recop. Todo lo que se adquiere por donacion hecha al marido, ò à la muger, durante el matrimonio, es proprio de aquel à quien se haze la donacion quanto à la propiedad de la cosa, y solamente son comunes los frutos de aquella cosa donada, pero la propiedad della es propria de aquel à quien se hizo la donacion. Secundum quod videbatur dicendum,

dum, quod res donata; esset propria ejus, cui donatio facta est, & sic fiat uxoris, illud quod sibi donatum est à consanguineis viri; & mariti illud, quod sibi donatum fuit à consanguineis uxoris.

Sed in casu proposito, se ha de tener lo contrario, imò que lo que se da à la muger por los parientes del marido, por contemplacion del marido, ò por el contrario, lo que se da al marido por los parientes de la muger por su contemplacion de ella, ò por hazerla mas bien casada y querida de su marido, que no se adquiere à aquel à quien se da, sino à la persona por cuya contemplacion se dio, y aquella lo ha de sacar precipuo para si, como su capital: datum enim alicui, contemplatione alterius, illi videtur datum, cujus contemplatione donatur. Hanc doctrinam docuit Barto. in expresso, in l. sed si plures, §. in arrogato, per text. ibi. ff. de vulga. & pupil. substit. quem sequitur Imola & Alexan. ibi, & communiter omnes, & Pala. Rub. in reper. rub. §. 43. & §. 44. qui latè disputavit hunc articulum.

D Unum tamen est advertendum; & ita intelligunt DD. supracitati, quod prædicta conclusio procedit in casu dubii, quando non constat, cujus contemplatione consanguinei viri donarunt uxori ejus, vel consanguinei

uxoris donaverint marito ejus; in dubio enim præsumitur quod consanguinei viri donando uxori ejus, quod contemplatione mariti donaverint; vel ex contrario si consanguinei uxoris donaverint marito ejus; sed si constaret quod dicti consanguinei mariti voluerunt donare uxori, & quod illi acquiratur, vel ex contrario; sine dubio illi quaeritur, cui donans voluit quaesitum esse: & pro hac concordia, & limitatione, est textus expressus, qui ita debet intelligi in l. si mater vestra, C. de donation. ante nupt. cujus verba sunt: Si mater vestra filia sua sponso, vel marito prædia sine ulla repetendi lege donavit, & eum in vacuum induxit possessionem, nuptiis divorcio solutis, perfecta non dissolvitur donatio. & ita est ibi casus, quod donatio facta alteri conjugum per consanguineos alterius conjugis, perfecta est, & statim valet, & tenet, reputatur facta inter virum & uxorem, & per consequens est jus sibi quaesitum, unde res sibi donata efficitur sua, & illam transfert ad suos hæredes; per illum textum quem ad hoc allegat Bald. in consil. 215. incipit: Facta super quibus. 4. parte consiliorum, idem probat text. in l. si consentiente, C. cod. titul. de donation. ante nupt. ubi probatur, quod si sponsus donavit spon-

sæ,

sæ, mancipia matris sponsæ ea consentiente, erunt propria ipsius sponsæ, & illa transmittit ad suos hæredes; & ad hoc allegat dictam legem Angel. in l. penul. §. servis ff. sol. matrim. & in l. ut liberis, C. de colla. quem refert, & sequitur Ludo. Roma. & Jal. ibidem tenet Sali. & in l. si inter virum, C. de donat. inter virum & uxorem, & Fulgosit in d. l. sed si plures, §. in arrogato, ff. de vulga. & sup. idem tenet Pala. Rub. in repe. rub. §. 44. & in §. 45. & refert alios plures idem tenentes, secundum distinctionem prædictam, que quando consta que los parientes de la muger que hazen donacion al marido, quieren que se adquiere a lo que se dona al marido, sera del marido y no de la muger; y por el contrario: pero en duda se entiende que se haze por contemplacion la donacion que hazen los parientes del marido à la muger, que se adquiere al marido, y no à la muger, y por el contrario, y assi se deve tener, quod est menti tenendum, quia quotidie contingit.

¶ Ulterius quaero. Si el marido adquirio el usufructo de algunos bienes como si se murio la primera muger, y el se caso segunda vez, y tuviese algun hijo del primero matrimonio, por lo qual teniendolo en su patria potestad antes que el hijo sea casado, adquirio para si el usufructo, el padre antes que casasse con la

Ahora de Partitionib.

muger segunda, pero gozo de los frutos despues de casado con la muger: ò si le huviese hecho alguna donacion al hijo algun pariente suyo de parte de su madre, antes ò despues que el padre casasse segunda vez por lo qual sera para el la propiedad: pero el usufructo sera del padre; ut in l. cum oportet, C. de bo. quaer. lib. & l. 13. tit. 6. par. 6. ental caso es la duda, si la muger llevara la mitad deste usufructo, ò frutos que adquirio el marido durante el matrimonio? Et videtur quod nullam partem habeat mulier in usufructu; nam cum maritus nihil aliud habeat in proprietate, quam illud jus usufructus, illud jus non debet communicare cum uxore sua; nam intentio legis fori, hæc est, ut proprietates bonorum acquiritorum durante matrimonio sit illius conjugis, cui data vel acquisita sunt: fructus autem sint communes inter maritum & uxorem: in prædicto vero casu, si maritus communicaret uxori illud jus usufructus, communicaret proprietatem illius juris, & nihil sibi proficeret proprietates illius juris, ad hoc ut integram eam habeat, secundum intentionem prædictæ legis fori.

Secundo quia prædicta acquisitio fuit facta ante secundum matrimonium contractum: Et sic non constante secundo matrimonio.

T

Tertio

Tertio quia inter socios non communicantur lucra ab uno eorum facta, si non ex quaestu, vel contractu eorum proveniunt, ut in *l. coiri*, cum seq. ff. pro socio. Sed cum hæc acquiritio per legem fiat, non per diligentiam, nec contractum mariti; videtur quod ejus uxor socia; partem in usufructu habere non debeat, cum statuta inter socios, videantur hodie statuta inter maritum & uxorem, stante, prædicta lege fori, quæ statuit super lucris factis durante matrimonio, ut tenet Bal. in *l. nulla lege*, C. de jur. dot. & in *l. cum oportet*, C. de bon. qua. lib. quod etiam tenet & lato sermone fundat Glof. in *l. 1. tit. 3. lib. 3. fori*, in glof. super verbo, *por medio*, & Pala. Rub. in *repe. rub. §. 62. & 63.*

21 Quarta ratio est, quia quando filiofamilias non acquiritur proprietas alicujus rei, sed solum usufructus, in tali casu non acquiritur usufructus patri, sed solum filio; ut tenet Glof. notabilis, quam communiter sequuntur Doctores in *authen. idem est*, C. de bo. qua. lib. cum ergo hoc jus sit in patre, ut non acquiratur ei aliquid, cum filio relinquatur usufructus, eadem ratione videtur non acquiri uxori aliquid ex usufructu, quando marito solum acquiritur usufructus; & hoc tenet Montal. in *l. 2. tit. 3. lib. 3. fori*: quod in casu

bus ubi pater non habet usumfructum in bonis filii, in illis similiter non habet uxor partem usufructus in bonis mariti.

Perono obstante lo arriba dicho, de jure, se deve tener lo contrario; imo, que aunque el derecho del usufructo este en la persona del marido, y en el no tenga parte la muger, pero en la comodidad de los frutos llevara la muger su parte. Et ita sentit Joan. Fab. in §. si cui, *Institut. de legat. & expressius Palat. Rub. in repe. rub. §. 62. incip.* Unde lucra habita, num. 11. cum ductus sequentibus, & in §. 65. in fin. ubi dicit ita servari in practica. Idem etiam tenet Roderi. Xua. in quaest. notabili, *Utum in bonis majoratum pater habeat usumfructum?* quam scripsit post repetitionem legis, *post rem judicatam*, ff. de re judi. Et pro hac parte, ultra allegata per eos, videtur tex. expressus, si bene consideretur in *l. si usufructus*, & in *l. eum in fundo*, ff. de jur. dot. & in *l. dotis fructus*, §. si usufructus, ff. eod. tit. de jur. dot. in ratione sua, cujus verba sunt: *Si usufructus in dotem datus sit, videamus, utrum fructus reddendi sint, nec ne?* Et *Celsus*, lib. 10. *Digestorum*, ait, *intere esse quid actum sit, & nisi appareat aliud actum putare se jus ipsum in dotem esse, non etiam fructus, qui percipiuntur.* Ecce ergo ubi in casu dubio, quando uxor dedit in dotem marito suo

suo usumfructum, quem habebat in aliquo fundo, videtur dedisse in dotem jus usufructus quem habebat, non etiam fructus qui percipiuntur ex usufructu; & idem maritus reddere tenetur uxori, vel ejus hæredi, ipsum jus usufructus, non etiam fructus quos percipit ex usufructu, quia illi non fuerunt dati in dotem; ergo aliud est jus usufructus, & aliud fructus usufructus; ex quo sequitur, quod mortua uxore, cujus nomine aliquis dedit usufructum alicujus fundi in dotem, non finietur usufructus, sed maritus habebit jus usufructus, tempore autem marito, usufructus consolidabitur cum proprietate, & ad dominum proprietatis redibit, ut probat ille text. notabilis. Similiter in filio, si ei legetur usufructus alicujus fundi, filius habebit jus usufructus in persona sua pro tempore vitæ suæ, pater autem habebit commoditatem usufructus in vita sua: quia aliud est jus usufructus, aliud fructus, vel commoditas usufructus.

Y assi se concluye, ex ratione dictarum legum, que si el marido se le adquiere el usufructo de los bienes del hijo, que tendra el en su persona el derecho del usufructo, pero la com-

modidad de los frutos, que es quid diversum, la partira con lo muger, como los frutos de qualesquier bienes que huviere adquirido durante el matrimonio.

Yno obsarta dezir, que este usufructo en los bienes del hijo no lo adquiere durante el segundo matrimonio, sino luego como murio la primera muger antes que casasse con la segunda, y que por esto no tiene parte de los frutos la muger segunda; Porque esso harva lugar quanto à los frutos de aquel usufructo de los bienes del hijo, que gozo el padre antes que se veyesse con la segunda muger: pero despues que se caso y veyo con la segunda muger, ella ha de llevar su parte de aquellos frutos mientras durante el matrimonio entre ellos, pues son cosa diversa del usufructo, y derecho del, como los gozara si el padre trajera à esse segundo matrimonio alguna heredad, & viña, & se la huvieran donado. durante el primero matrimonio, porque la propiedad se le quedara al marido, pero los frutos que despues cogieron, seran comunes, como lo son todos los frutos de los bienes de qualquiera dellas que trajessen al matrimonio por su capital, aunque los huviesen adquirido durante el matrimonio, ut in prædictis legibus fori, 1. & 2. tit. 3. lib. 3. supra allegatis, quæ habentur l. 2. 3. & 4. tit. 9. lib. 5. *Recopi.*

¶ Sed incidenter videndum est, 23

an semper habeat pater usufructum in bonis adventitiis filii, ut inde sciamus quando habeat uxor dimidiam commoditatis fructuum, ut supra diximus? In quo Glos. supra allegata in athen. idem est, C. de bonis, que liber. numeravit casus in quibus non acquiritur usufructus patri, sed solum filio, quos ibi vide; ubi DD. aliquos casus videntur addere; ad ibi dicta me remitto, quia non pertinent ad presentis tractatus propositum.

Sed dubitari potest; Si el hijo tuviese algunos bienes sujetos a restitucion, de que solamente huviese el aprovechamiento de los frutos, y despues de su vida huviesen de venir a otro, como son bienes de mayorazgo, o de qualquier otros bienes vinculados, y sujetos a restitucion, si el padre gozara del usufructo dellos, y el hijo solamente de la propiedad nuda y sin provecho. Certè quæstio est notabilis & contingibilis, de qua late scripsit Rode. Xua. in d. quæst. quam super hoc articulo facit, superius allegata, quam scripsit post repetitionem legis, post rem judicatam, ubi post longam disputationem concludit, que si el mayorazgo fue hecho por donacion merced del Rey, o del Principe, porque son bienes quasi castrenses, que no se adquiere el usufructo al padre, de donde se sigue, que la muger no llevara

parte dellos; y lo mismo sera de los bienes que el hijo gano en la guerra, porque dellos no tiene el usufructo el padre por ser castrenses, per ea quæ tradunt glo. & DD. in d. athen. idem est. C. de bonis, que lib. & in l. cum multa; & l. cum oportet. §. exceptis eod. tit.

Pero muerto el hijo a quien se hizo la donacion por Rey si fue por via de mayorazgo, lo mismo que se estatuye en el primero a quien fue dada aquella cosa, sera en sus hijos, y descendientes y successores, que se reputara quasi castrense, pues todos los successores se entiende que lo reciben de mano del Rey, como lo recibio el primero; ut in l. unum ex familia §. si de falcidia, ff. de legat. 2. licet ipse Rode. Xuar. multum dubitaverit de hoc casu, nec funderetur in hac ratione, sed alijs inclinavit se in hanc partem: pero si no los dio el Rey por via de mayorazgo, sino simpliciter para el hijo y sus herederos, y que lo pudiesse vender y enagenar quando quisiese; en este caso concluye, que en su persona del primero a quien se hizo la donacion, seran bienes quasi castrenses, de que el padre no llevara el usufructo, pero en todos los otros successores no seran bienes quasi castrenses, en los quales, y en todos los otros bienes de mayorazgo, y sujetos a restitucion, el padre tendra la comodidad del usufructo, per l. fin. C. de usufructo,

y

y assi lo tiene y concluye Roderic. Xuar. ubi supra, & Pala. Rub. in repeti. rub. §. 62. de la qual tendra la muger la mitad, & ita in expreso tenet Pala. Rub. in dict. §. 62. num. 11. & ante eos idem tenuit & sensit Jacob. de Bel. & Bald. in l. cum oportet, in fin. C. de bonis que lib. & Azo. in summa, eod. tit. loquentes in simili, videlicet in usufructu legato filio, ut acquirat filio jus usufructus; patri autem commoditas ejus.

Sed quid juris erit in casu prædicto, si el padre hizo algunos gastos en los bienes del hijo en que tiene el usufructo, si los sacara y cobrara del hijo, y los partira con la muger, y sus herederos? de quo vide distinctionem notabilem, quam facit Bal. in l. filia, cujus: C. fam. heretice. in 6. quæst. ubi distinguit si los gastos son en mucha, o en poca cantidad, o son para utilidad perpetua de la cosa, o temporal; vide per eum, quia singulariter loquitur.

ADDITIO.

A Cum Xuarez tenent Gregor. Lop. Anton. Gomez. Burg. de Paz, Baëça, Gutierr. Joan. Garc. qui eos refert in tract. de conjugali acquif. n. 65. & 66. & idem Gregor. in leg. 55. tit. 5. part. 5. in glos. magna, Colum. 2. ad med. G... de

bon. lucrat. num. 18. & ita practica- tur, & post alios tenet etiam Matienz. in l. 5. tit. 9. gl. 6. n. 11. & 12. lib. 5. nov. Recop.

In terminis est text. expressus in B l. 7. tit. 3. lib. nov. Recop. quod pro fideiussione mariti non tenetur medietas lucrorum uxoris: ut per Matienz. ibid. n. 1. & 2. & in l. 3. glos. 7. n. 3. tit. ejusd. lib. quem refert & sequitur Joan. Garc. de conjugali acquif. n. 149.

Contrarium tenet Matienzo in C l. 9. glos. 1. num. fin. tit. 9. lib. 5. nov. recopit. Joan. Gutt. pract. quæst. lib. 4. quæst. 68.

Contrarium adversus istum Dominum, & Palac. Rubeum ab eo hic allegatum, Seguram, & Gomezium tradit Castro in repeti. leg. Cum oportet, Cod. de bon. que lib. num. 9. cum Baldo, Roman. Alciat. Zas. & Cald. ibi per eum citatis.

Benè per Joan. Garciam de conjugali acquif. n. 174. vide etiam omnino Joan. Gutier. de tutor. par. 3. cap. 35. & Morquech. de divif. honor. lib. 2. cap. 11. num. 10. & 37.