

83 *¶* Lo segundo, que aunque el derecho de usufructo de jure, no se puede ceder, sino que se consolida con la propiedad, que en este caso se podía ceder todo el uso y aprovechamiento que la muger tuviese en otra persona, y no lo perderia por esso, ni se perderia, media capitis diminutione; como si el que tuviese el usufructo fuese por algun delito deserrado en una ista, como se perdía de derecho por estos casos, ut in l. arboribus, in prin. ff. de usufruct. & in l. si usufructus fundi, ff. de jure doli. & in l. locare, ff. locati: & in §. finitur, Instit. de usufructu.

84 *¶* Lo tercero, que quando el marido mando el usufructo todos sus bienes a su muger, para que gozasse del fructo y aprovechamiento dellos por todos los dias de su vida, que en tal caso los dineros, vino, y azeyte, y trigo y otras cosas que se consumen, sera obligada a bolvellas en la misma quantidad, acabado el usufructo: pero los vestidos ropa blanca, y tapiceria, y otros bienes muebles que se deterioran con el uso dellos, que aquellos no sera obligada la muger a pagar la estimacion dellos, ni a bolverlos en el mismo valor y estimacion que tenian quando los recibio, sino que usara dellos moderadamente conforme a la ley, sed & si quid, §. & si vestimentorum, ff. de usufructu, pues el testador lo mando el usufructo y aprovechamiento dellos,

quod secundum communem usum loquendi hoc significat ut supra diximus, quod est maximi effectus, & multum rationi consonum, & voluntati testatoris; cum alias modici, vel parvi effectus esset hujusmodi legatus usufructus in rebus mobilibus, cum testator hoc expresse in vulgari nostro, scilicet, mando el usufructo y aprovechamiento de mis bienes, &c.

## ADDITIO.

Vid. Morquech. de divis. bonor. A lib. 4. cap. ... a n. 94.

Idem tenet Parlador. differ. 29. B num. 11. & ult. Sed tu aliter distinguo cum Afflic. decis. 142. ubi eleganter Add. & est ult. decisio, ord. 67. per tot. Gemmat. color. 6.

## QUÆSTIO XXV.

## SUMMARIUM.

- 1 *¶* Usufructu omnium bonorum uxori legato, & alii usufructu alicujus fundi; an usufructus fundi particularis legati extrahi, vel exire debeat ex legato generali uxori facto.
- 2 *¶* Improbatur, & examinatur opinio Bar. in l. Sempronio, ff. de usufru. legat.
- 3 *¶* Uxoremortua, cui usufructus omnium bonorum legatus est, ante percep-

ceptionem fructuum & pensionis, quia fructus fundorum locatus erat dilacione data ad pensionem solvendam, cujus dies non venerat tempore quo uxor deceisset, an ad hæredes viri vel uxoris pertineant prædictæ pensiones.

4 *¶* Filius melioratus in Tertio bonorum in certa re, si ista res ab alio possideatur, an possit filius melioratus eam vindicare cum fructibus ab illo possessore.

5 *¶* Filius melioratus in Tertio cujus pater habebat certam rem prælegatam cum onere, ut post mortem restitueret unex filiis, an talis filius melioratus in Tertio habeat partem in eare, quam pater habuit cum onere prædicto.

6 *¶* Filia dotata in mille, si velit, illa conferre, & habere partem hæreditatis paternæ cum fructibus, an jure hoc possit petere, vel superfluum tantum quod ei debetur, cum fructibus compensatis, vel deductis mille, quæ recepit.

7 *¶* Parentibus arbitrium datur in quibus bonis legitimam filiis relinquunt, sive in mobilibus, sive in immobilibus.

8 *¶* Filia habebit actionem ad petendam partem hæreditatis cum fructibus contra fratres suos, si dotem, quam pater ei dederit, sine culpa uxoris maritus perdidit, cedendo actionem, licet inanem contra maritum.

9 *¶* Fratres si divisionem hæreditatis omiserint multo tempore, quo elapso multum creverit valor hæreditatis, tempore autem mortis patris, filia dotata legitimam integram, vel plus receperat inspecto valore bonorum tempore mortis, nunc autem minus habet respectu præsentis temporis, an possit partem quæ sibi deficit cum fructibus petere, collatione facta dotis receptæ.

10 *¶* Quomodo tempore præscribatur contra filios hæreditatem paternam petentes.

11 *¶* Declaratur & limitatur opinio Baldi in l. licet, Cod. de jure doli. asserentis filium petentem hæreditatem paternam non posse excludi minori tempore nonaginta annorum.

12 *¶* Filius melioratus in Tertio, an habebit partem fructuum hæreditatis productorum post mortem patris, habere debent cohæredes, & pro qua parte?

13 *¶* Declaratur si quis servum, §. fin. & l. cum autem pars bonorum, ff. de legat. 2. & improbatur opinio Pauli de Castro ibi posita.

14 *¶* Si pater aut mater, constante filii matrimonio ipsi dederit aliquam rem vel pecuniam ut inde alimenteretur, an teneatur illam conferre, vel censetur melioratus in illa re.

15 *¶* Pater si vendidit bona adventitia

- filius an filius possit petere pretium rei suae à fratribus coheredibus, vel vindicare rem suam ab emptore.
- 16 Filius non potest rem suam vindicare à tertio possessore, quam pater vendidit sine consensu ejus, si potest pretium ab heredibus patris recuperare.
- 17 Pater si dotavit filiam, quae habebat bona materna, vel in mobilibus, mortuo patre, an possit petere filiales suas proprias maternas, quos pater possidebat, cum fructibus.
- 18 Si filia non consensit in dote data à patre in pecunia, loco bonorum immobilium maternos, quae habebat filia, etiamsi maritus consensit in tali permutatione, poterit res suas vindicare, non obstante contractu dotis, & permutationis à marito factae.
- 19 Pater si dotem pecuniam pro filia, quae bona immobilia materna habebat, potest ipse, vel heredes ejus conveniri pro rebus immobilibus maternis ipsius filiae, etiamsi ipsa, & maritus consensit in tali permutatione immobilium pro pecunia in dotem data, si filia minor sit 25. annorum.
- 20 Filia quae recepit à patre in dotem pecuniam pro rebus maternis immobilibus, si petat postea bona propria materna cum fructibus, tenebitur restituere dotem, quam in pecunia recepit, cum interesse ipsius pecuniae.
- 21 Si pater melioravit filium in Tertio & Quinto quod ei assignavit in certa re, & quod plus faciebat, haberet pro legitima; ipso filio sine liberis decedente in vita patris, an ceteri filii habeant aliquod remedium contra tertium possessorem, cui filius vendidit illam rem.
- 22 Legitima debetur solis filiis superstitibus post mortem patris, aut maritis, non filiis, qui decesserunt in vita patris, etiamsi pater prius ei dederit legitimam.
- 23 Filio decedente sine liberis in vita patris, cui pater dedit aliquam rem pro legitima sua, qui eam alienavit nullis aliis bonis relictis, an habeant ceteri fratres aliquod remedium contra tertium possessorem post mortem patris ad illam rem recuperandam.
- 24 Filio sine liberis decedente, superstiti patre, à quo legitimam receperat in aliqua re, quam alienavit, non poterunt alii fratres rem illam vindicare ab emptore, si bona reliquit filius, quibus suppleri possit legitima aliorum filiorum.
- 25 Declaratur l. 9. tit. de las mandas, l. 3. for.
- 26 Filio decedente sine liberis patre superstiti, quem pater melioravit in Tertio bonorum, quae ei tradidit in aliqua re, non poterunt ceteri

- ceteri fratres post mortem patris illam rem vindicare ab emptore, vel ab heredibus filii.
- 27 Declaratur lex 18. Tauri.
- 28 Si pater donavit filio, vel extraneo Quintum bonorum, an possit revocari per filios heredes patris ipso defuncto, si in bonis ab eo relictis non habeat integram legitimam respectu valoris praesentis temporis.
- 29 Declaratur l. cum queritur & authen. unde & si parens, C. de inoffici. testam.
- 30 In dote solum ejus favore datur electio filiae, non in aliis donationibus factis filiis, ut possit eligere unum ex duobus temporibus, ut inspicitur valor bonorum patris, tempore videlicet dotis constituta, aut tempore mortis patris, non in aliis donationibus à patre factis ad excludendum inofficiosa donationis querelam.
- 31 Pater si in vita fecit aliquas donationes minutas in parva quantitate, an possit postea moriens disporre de toto Quinto bonorum.
- 32 Concordantur opiniones contrariae Rod. Xua. & Telli Fer. in l. 30. Tau.
- 33 Filio dotata an teneatur totam dotem quam à patre recepit conferre fratribus mortuo patre, an solum dimidiam dotis.
- 34 Quae bona dicantur meliorata, vel multiplicata durante matrimonio inter virum & uxorem? & an bona comparata matrimonio constante dicantur meliorata, si deficiant alia bona quibus implet possit capitale utriusque, mariti & uxoris.
- 35 Si conserri debet à filia mortuo patre & matre, dimidia in hereditate matris, quando pater & mater simul dotem promiserunt etiamsi non sint bona multiplicata, aut lucrata constante matrimonio.
- 36 Si pater in testamento iussit solvi ex bonis suis aliqua debita, quae declaravit debere, si non consistat aliis de debito, an talia legata debeant exire de Quinto bonorum, vel de tota hereditate.
- 37 Maritus si iussit in testamento dotem restitui uxori suae an possint mariti heredes impensam, quam maritus fecit in fundo dotali, recuperare, vel repetere ab uxore.
- 38 In legato tertiae bonorum facta ab uxore marito, an veniant fructus tertiae partis bonorum ejusdem legati.
- 39 In legato tertiae vel quintae partis bonorum non transit dominium tertiae vel quintae partis in legatarium, quia potest haeres in pecunia, vel in una re mobili illud legatum solvere.
- 40 Pater si dotavit filiam in aliqua quantitate, quae habebat bona ma-

- terna, non expresse de cuius bonis eam dotabat, an poterit filia post dotem à patre receptam petere bona materna à patre.
- 41 Declaratur l. fi. C. de dotis promiss.
- 42 Pater si dotavit filiam in re propria ipsius patris, cum haberet bona communia acquisita constante matrimonio, an talis dos censetur data de bonis communibus, an de bonis propriis ipsius patris.
- 43 Declaratur lex 53. de Toro.
- 44 Si pater vel mater melioravit filium in Tertio bonorum quod ei assignavit in aliqua re comparata constante matrimonio, in qua maritus vel uxor habebat dimidiam partem ejus, an valebit melioratio in totum, vel in dimidia.
- 45 Dominium rerum acquisitarum durante dominio inter virum & uxorem, an acquiratur unicuique pro dimidia.
- 46 Maritus an possit res acquisitas durante matrimonio eas alienare titulo donationis.
- 47 Socius non potest plus parte sua, quam in re communi habet, alienare quocunque titulo, nisi in rebus quas habent communes expositas ad vendendum.
- 48 Concordantur opiniones Anton. Gomezii & Telli Fer. qui invicem contrariantur.
- 49 Distinguitur quando valeat melioratio Tertii facta à patre in re communi acquisita constante

- matrimonio, vel non.
- 50 Pater an possit substituere extraneum in melioratione Tertii facta filio suo pupillo, si ei pupillariter substituit extraneum.
- 51 Declarat lex 27. Tauri, & improbat opinio Doctorum Segura & Cifuentes in eadem lege; quod pater possit in Tertio, filio meliorato extraneum pupillariter substituere.
- 52 Pater si non servaverit ordinem à lege Tauri datam in substitutione Tertii, in quo melioravit, an persone nominatæ in lege 27. de Toro admittantur suo ordine in dicta melioratione, vel an erit nulla substitutio facta filio de personis extraneis.
- 53 Declaratur in alio casu notabili dicta lex 27. Tauri.
- 54 Pater qui arras dedit, vel promissit sponsæ, an poterit in testamento disponere de toto Quinto pro anima; vel inter extraneos, vel an deducantur arræ date sponsæ de Quinto bonorum.
- 55 Jocalia, vel dona que maritus mittit, vel donavit sponsæ, an deducantur de Quinto, vel possit pater de toto Quinto disponere inter extraneos in præjudicium filiorum.
- 56 Tutor potest donare de bonis pupilli matri, vel cognatis eju. si secundum consuetudinem provincie non potuit illud omittere sine de cetero.

QUÆS-

## QUÆSTIO XXV.

- Item quæro de alia notabili & contingibili quaestione, quæ ex superiore pendet. El marido mandò una heredad ò viña à un pariente suyo, ò à un extraño: y después, ò antes, en la misma escritura, mandò el usufructo de todos sus bienes à su muger, el legatario quiere que se le de la heredad, ò viña, que le fue mandada en propiedad y usufructo: la muger dize, que à ella le fue mandado el usufructo de todos los bienes del testador, y que el legatario no ha de llevar mas que la propiedad nuda desta heredad, ò viña, hasta que se acabe el usufructo que ella tiene por su vida, de todos los bienes. Quid juris sit in hoc casu? in quo Bartol. videtur sentire in l. Sempronio, ff. de usufruct. legat. & in l. quantum, §. pe. ff. de fundo instruc. Que la muger llevara el usufructo de todos los bienes del testador, y desta heredad que le fue mandada à legatario la propiedad deste legado, hasta que se acabe el usufructo de la muger, ò alomenos concurran ambos, la muger y el legatario el usufructo, y lo llevaran ambos, como conjuntos. Quod certè durum videtur, & contra rationem, & textum in l. uxorem, §. codicillis, & §. felicissimi.

mo, ff. de legat. 3. contra regulam juris ibi traditam, & in l. in toto jure, ff. de regul. jur. & in regula, generi, de reg. jur. in 6. ubi habetur, quod legato generis derogatur per speciem alii legatam; & contra Bartol. tenent Bald. in l. quotiens, in fine, C. famil. herisc. & cum Bald. tenet etiam Angel. in §. usufructus, Instit. de usufruct. in 1. colum. quod verum puto. Y assi en este caso, parece que se deve tener, que la muger llevara el legado del usufructo de todas las cosas y bienes que el testador dejó, y el legatario de la heredad, ò viña, ò otra cosa especial, llevara el legado de la especie en propiedad y usufructo.

¶ Sed nunc incidenter videndum est: Si la muger usufructuaria arrendo las tierras, viñas, ò heredades por cierto precio; y murio después que el arrendador, ò colono cogio los frutos de aquel año, pero el plazo de las pagas no era llegado, quien gozara destes frutos y precio dellos, la muger, ò su herederos, ò del marido? Respondeo, que si la muger ò su colono, tenían cogidos los frutos del u'timo año quando murio la muger usufructuaria, aunque no los tuviessen cobrados, porque no era llegado el plazo de la paga, que estos frutos y precio dellos los llevaran los herederos de la muger, y no los del marido, ni se partian

Ii pro

pro rata temporis: como si la muger muriese por Octubre cogidos ya los frutos por el arrendador, ò colono: y la paga fuesse para Navidad adelante, ò despues, textus est notabilis, qui ita diffinit istam quæstionem in l. defuncta, in prin. ff. de usufruct. & ibi not. Bartol. & Alberic. & omnes Scribentes; cuius ratio est, quod licet fructuarius non faciat fructus suos, si moriatur antequam eos collegerit, tamen quia colonus ejus eos collegit ejus nomine, & jure, videtur ipse usufructuarius collegisse, licet pensionis solutio differatur, cum omnino solvere debeat ei colonus, cum jam potius sit ipsa re, & fructibus ejusdem pro tempore suæ conductionis.

## QUÆSTIO XXVI.

**V**igesimo sextò quæritur, Si el padre ò madre mejorò à uno de sus hijos en el Tercio y Quinto de sus bienes, el qual le señaló que muriese en tal heredad, ò viña, si podrá pedir la tal heredad ò viña en que fue mejorado, à los que la poseen como cosa suya, si à caso la posee uno de sus hermanos, ò un extraño à quien la vendieron los hermanos, y este hijo mejorado viene à pedir la de allí à muchos años, si la podrá pedir con los frutos al poseeder? Ut videtur quod possit;

nam certum est, quod in legatarium transit dominium rei legatæ à morte testatoris, ut in l. à Titio; ff. de furtis, l. 1. Cod. communia de lega. l. cum pater, §. surdo, ff. de legat. 2. & in §. nostra instituitur. de legat. cum concord.

Respondeo hoc non puto absolute verum in proposita quæstione, sed distinguendum esse & observandum quibus verbis locutus sit testator: Porque si dijo que le mandava tal heredad, ò viña à su hijo, y que la llevasse por mejoría de Tercio y Quinto y lo que no cupiesse en el Tercio y Quinto, lo tomasse para en cuenta de su legitima, como se suele dezir communmente: en tal caso es cosa llana y sin duda, que el dicho mejorado en la dicha heredad, ò viña, ò otra qualquier cosa, la puede pedir con los frutos della à qualquier poseedor que la tuviere, por la parte que le queda, sacadas las mandas pias y graciosas, y gastos del entierro, conforme à la ley 30. de Toro, porque se le passo el dominio della desde el dia que murio su padre, como lo pruevan los derechos arriba alegados: Pero si el padre no le mejorò en aquella cosa, ni se la mandò llanamente, sino que dijo que lo mejorava en el Tercio y Quinto de sus bienes; el qual quiere que lo aya y lleve en tal heredad, entonces no podrá pedir aquella cosa en que le fue señalada la mejora porque no le fue

fue mandada ni hecho legado della, sino del Tercio y Quinto de los bienes, y assino tiene fundada su intencion el legatario para pedir toda aquella heredad, en que le fue señalada la mejora, porque no se sabe quanto es el Tercio y Quinto de los bienes, hasta que se haga la particion dellos, porque deste Quinto se han de sacar primero todos los gastos del entierro y mandas pias y graciosas, conforme à la ley de Toro, y primero se han de sacar del Tercio y Quinto, y de todo el cuerpo de los bienes y herencia que deixo el difuncto, todas las deudas que deixo el difuncto, porque estas consumen los bienes y herencia del difuncto, ut in l. subignatum, ff. de verb. signific. & in l. i. quis servum, §. fin. & l. cum autem pars bonorum, ff. de lega. secundo. ubi not. DD. por manera, que aunque le fue señalada la paga del Tercio y Quinto en aquella heredad, pero el legado y manda, no le fue hecha sino el Tercio y Quinto de los bienes, y estos no se sabe quantos sean, hasta que se ayan sacado todas las deudas, y del Quinto todas otras mandas pias y graciosas, como esta dicho, y de lo que restare haura el legatario el Tercio y Quinto en aquella cosa que le fue señalada, y antes no la podrá pedir, porque no se le passo el señorío della, porque es incierta la cantidad que en ella ha de haver el legatario, y podría ser

no caber toda, ni la mitad en el Tercio y Quinto sacadas las deudas, y todo lo demas arriba dicho del Tercio y Quinto, y lo heredado ò viña no le fue mandada, sino assignada, para que le fuesse hecha la paga en ella. Et hæc distinctio colligitur, & sumitur ex l. quidam testamenti, in prin. ff. de legat. 1. juncta leg. si quis servum, §. si quis ita, ff. de lega. 2. & l. i. si quis ita, ff. de legat. 1. & l. si certos, eod. tit. & expressius in l. i. si quis bonorum, ff. de legat. 1. & que ibi not. Doctores.

De lo qual se sigue, que quando el testador mejorò à uno de sus hijos en el Tercio y Quinto de sus bienes, señalándole que lo aya en tal heredad, que el hijo mejorado no puede pedir la dicha heredad, sino el Tercio, y remanente del Quinto, y sabido quanto monta sacadas las deudas y gastos del entierro, y mandas pias y graciosas lo que restare y le cupiere del Tercio, y remanente del Quinto haura en aquella cosa que le fue señalada: de tal manera, que si aque'la cosa que le fue señalada valia y fue apreciada en ciento, y de Tercio y Quinto, le cupieren cinquenta ò sesenta, tendra el señorío della por rata, el mejorado la mitad, ò de diez partes las sey. segun el aprecio, y à este respecto llevara los frutos dellos, y no de toda pues no tiene el señorío en mas de aquella parte que el cupo de Ter-

cio y Quinto, ut in l. Herennius Modestinus, ff. de usur. cum concordan.

## QUÆSTIO XXVII.

**V**igesimo septimò quæritur, Si el padre ò madre mejorado à un hijo en el Tercio y Quinto de sus bienes, ò en el Tercio, el qual padre ò madre avia recibido una heredad ò fundo de su padre, ò de algun parente, el qual le gravó que no la pudiesse vender ni enagenar sino que lo dejasse à uno de su hijos despues de sus dias el qual deyo à todos sus hijos por herederos, y mejoró al uno (como dicho es) en el Tercio y Quinto de sus bienes, sin dar à ninguno en particular la dicha heredad ò fundo, que el tenia con esta carga sino que deyo à todos por herederos en ella y en los demas bienes que tenia: si llevara el hijo mejorado alguna parte en esta heredad que tenia el padre con esta carga ò si por ella se hara mayor su patrimonio, para que el hijo mejorado pueda sacar mayor cantidad del Tercio y Quinto de sus bienes, computando en ellos el valor desta heredad ò fundo. Respondeo, que el hijo mejorado no llevara parte alguna desta heredad, ni por ella sacara mas del Tercio y Quinto de los otros bienes y herencia del padre, sino que esta heredad que tenia el padre con esta carga, la tendrán sus hijos como sus acre-

dores por bienes suyos de los hijos, y no hereditarios; y en lo demas del patrimonio y herencia de su padre, llevara el Tercio y Quinto de que fue mejorado, de quo est casus expressus, ex quo sumitur prædicta conclusio, in l. pater filium, ubi not. Doctores, ff. de legem falcid. juncta l. unum ex familia, s. si duas, ff. de leg. 2. ubi habetur, & ibi notat Paul. quod gravatus restituere uni ex familia, potest restituere duobus ejusdem familiae.

## QUÆSTIO XXVIII.

**V**igesimo octavo quæro, Si el padre dotó à su hija en cierta cantidad de sus bienes, ut patet A. exempli gratia, en mill ducados en dineros y bienes muebles apreciados: muerto el padre, la hija que fue heredera ex testamento, ò ab intestato quiere llevar su parte de la herencia como los otros sus hermanos con la parte que le pertenece de los frutos que son muchos, porque la herencia fue en bienes rayzes, y ha muchos años que no se ha hecho particion dellos: y dice, que quiere traer à collacion y particion los mill ducados en dineros y bienes apreciados que lleva, y que le den su parte de la herencia con la parte de los frutos que le pertenecen. Quid juris erit in hoc casu, qui quotidie contingit? Et videtur quod jure petat partem suam.

suam cum fructibus, cum sit hæres instituta, vel ab intestato successerit confrens quod in dotem accepit, ut in l. 1. per totum titulum, ff. de collat. dor. & in l. filia dotem, & in l. dotis quidem petitio, Cod. de collation. maximè si maritus vivit, quia solam actionem cedere tenetur contra maritum, ut in d. l. dotis quidem, & in authent. quod locum, Cod. de collation.

Respondeo, que la hija que fue dotada tiene derecho para pedir la parte que le pertenece de la herencia de su padre, ò madre, mas de aquella parte que le falta para cumplir su legitima sobre la dote y parte de herencia que tiene llevada y esta parte que falta por cumplir, podrá llevar con la parte de frutos que le cupiere, pro rata, y no mas, y si la dote recibida monta tanto como la parte de herencia que le viene de su padre, no llevara nada de los bienes de su padre, ni de los frutos. Quod patet ratione evidentissima; nam certum est quod filia hæres dotem conferre tenetur quam recepit, vel in medium adducere, vel tanto minus accipiendo, ut in dictis legibus; si ergo filia in dote habet tantum quod faciat partem hæreditariam quam habitura esset; nihil amplius petere potest, cum si dotem in medium conferat, & confundat cum patrimonio patris, nihil amplius habitura

esset, ut in l. si soror, C. de colla. ibi: cum bonis dotem confundi jubebit, & quod deducta ratione, plus apud eam esse animadvertit tibi restitui jubebit: iniquum enim esset filiam partem hæreditatis recuperare cum fructibus, cum tantundem receperit à patre in dotem quam conferre tenetur, cum non possit patrem compellere, ut assignet illi legitimam suam in bonis immobilibus, quæ fructus afferunt, vel in alia certa re; nam parentibus arbitrium datur relinquere filiis legitimam suam in rebus quas velint, dummodo non minus parte sua legitima relinquunt, ut in l. parentibus arbitrium, C. de inoffi. testam. & in l. quotiens, Cod. famil. hereditaria.

De lo qual se sigue, que no podrá decir la hija que quiere traer al monton de la herencia, la cantidad en dineros, que tiene recibida en dote, y que le den su parte en los bienes rayzes que quedaron del padre: ni menos podrá pedir los frutos de la parte de la herencia sino solamente de aquella que le falta para cumplirla de su parte de la herencia, pues no tiene derecho el hijo para pedir que se le pague su legitima en tales bienes de su padre, sino el padre pagar la legitima de su hijo en los bienes que à el le pareciere de su hacienda.

Pero esto se ha de limitar, salvo si el marido huviesse perdido la dote

que recibio sin culpa de la muger, que en tal caso bastaria traer à colacion, ò ceder la accion y derecho que tiene contra el marido para cobrar la dote, aunque fuesse inutil, para que con esto pueda cobrar su parte de la herencia con los fructos, como qualquiera de los otros herederos, ut in dicta authent. quod locum, C. de collat. aunque con dificultad se puede dar oy caso en que la hija este sin culpa de perder el marido la dote que recibio con ella: porque conforme à ley de Toro, el dia que fue casada y velada, es tenida por emancipada, y puede, y es obligada à pedir la dote à su marido, ad inopiam vergente, ut in dicta authent. quod locum: idcirco cum casus occurrerit, multum advertendum erit, an filia sit in culpa, vel non, in amitendo dotem.

## ADDITIO.

A Illud igitur quod adducit filius, vel filia, ad collationem, penes ipsum filium debet remanere in cuius erat tunc dominio & potestate: ut per D. Azeved. in l. 3. tit. 8. lib. 5. nov. recopil. num. 1.

## QUESTIO XXIX.

9 Vigesimo nonò quzro de alia notabili, & contingibili quzrisione, quz ex superiore pendet. Si

el padre que avia dotado à su hija ò dado à su hijo alguna donacion propter nuptias, instituyesse à la hija ò hijo por herederos con los otros hijos que no avian recibido nada, ò muriesse ab intestato, y por entender que la hija ò hijo avian recibido tanto, ò mas que les podria caer de su parte, los otros hermanos partieron entre si la herencia, ò si huvio otro hermano solo, se entro y quedo en la hacienda, que si entonces se apreciara no era tanta como la dote ò donacion propter nuptias, que avia recibido el otro hermano, ò hermana; de alli à muchos años que avia crecido el valor de la hacienda, que fortè eran bienes rayzes lo que deyo el padre, y subio el valor con el tiempo ò crecieron ellas mismas, porque se fueron criando andando el tiempo, si eran viñas, ò olivares nuevos que se criaron con el tiempo, que passo despues de la muerte del padre: avra la hija dotada pide la parte de la herencia del padre, y dize, que es heredera instituyda, ò ab intestato, y que quiere traer à colacion la dote que recibio, ò tomarla en cuenta, y que le den su parte de la herencia que le falta por cumplir con los fructos, pues es cierto que passo el señorio en ella, de los dichos bienes y herencia, ut in l. cum hæredes instituti sumus, ff. de acquiren. possessione. Y parece que pide bien y tiene justicia conforme à lo dicho en el capítulo

pitulo precedente, porque no pide toda la herencia que le pertenece, sino lo que le falta para cumplir sobre la dote que tiene recibida. Quo casu non dubitatur quod jus habeat ad petendam hæreditatem, vel partem ejus, quæ sibi debetur.

Ex contrario videtur, quod audiri non debeat, nec jus habeat ad petendam hæreditatem patris, si in dote, quam recepit habeat tantum, vel plusquam faciat pars hæreditatis quam habere debuit, facta æstimatione bonorum temporis mortis patris; nam patrimonium defuncti, & hæreditas æstimari debet secundum valorem quem habebat tempore mortis patris, ut in l. cum quaritur, C. de inoffic. testam. cum concordan. non verò nunc cum hæreditas petitur.

Respondeo, que la hija ò hijo que pide la herencia de su padre, podria pedir y cobrar la parte que le falta, tomando en cuenta, ò trayendo à colacion la dote ò donacion propter nuptias que ha recibido, y lo que le faltare lo podria pedir con los fructos, sino ha renunciado la herencia, ò ha pessado tanto tiempo que se aya prescripto contra la peticion de la herencia, supuesto que es heredera, y no ay causa para excluylarla de su derecho. Nam id quod nostrum est, sine facto nostro à nobis avelli non potest.

Nec obstat quod æstimatione hæreditatis inspicere debeat tempore mortis patris, quo inspecto filius vel filia integram partem suam receperat, ut in d. l. cum quaritur, C. de inoffic. testam. Nam illud procedit ad excludendam querelam inofficiosi testamenti; nam si tempore mortis patris, reliquit filio legitimam partem suam inspecto valore hæreditatis tempore mortis ejus; sufficit patri, ut excludat filium à querela inofficiosi testamenti, licet postea creverit, vel decreverit valor hæreditatis; nam per hoc legem implevit, quæ de legitima filiorum loquitur: nos verò loquimur, quantum filius non venit contra testamentum patris, sed est institutus, vel hæres ab intestato, & succedit de voluntate patris, quo casu hæreditatem suam habere debet, vel residuum, quod sibi deest, facta collatione dotis; quia sine facto ejus jus suum ab eo avelli non potuit, ut in regula juris, id quod nostrum. Et sic indubitanter teneo, quod filius, vel filia partem hæreditatis patris, quæ sibi debetur, deducta dote recuperabit cum fructibus, æstimatione facta secundum valorem presentis temporis; quo hæreditas vel partitio petitur, cum sua sit; & periculum, vel deterioratio, vel incrementum ad dominum pertineat,

tineat ut in l. quæ fortuitis, C. de pignor. actio. cum concordant.

Sint ergo cauti fratres, ut illi-  
cò mortuo patre, sororem, aut  
fratrem, qui dotem, aut donatio-  
nem propter nuptias receperunt,  
testato eos interpellent quod ad  
divisionem veniant, vel adeant,  
vel repudient hæreditatem paren-  
tum, aliàs non evadent pericu-  
lum supradictum; & ipsis impu-  
tabitur quod negligentia eorum  
acciderit temporis vicissitudine,  
cum quotidie valor rerum mute-  
tur, & potius crescat quam mi-  
nuatur; de quo vide quæ dixi-  
mus in prima parte in simili quæ-  
stione.

10 ¶ Sed quia diximus quod fi-  
lius, vel filia, potest petere hæ-  
reditatem patris, nisi sit præscri-  
ptum contra eos: nunc incidenter  
videamus, quo tempore præscribitur  
contra eos? sunt enim qui di-  
cant, quod hæreditas patris non  
præscribitur contra filios nisi no-  
naginta annorum tempus effluxe-  
rit, quia triginta annis primis po-  
test adire ex testamento, alios tri-  
ginta annos habet ad adeundum  
ab intestato ex capite liberorum,  
exclusis transversalibus, alios tri-  
ginta habet ad adeundum ex ca-  
pite generali legitimorum; quod  
videtur tenere Bal. in l. licet pen-  
nul. col. C. de jure deliber. quem se-  
quitur ibi. Paul. & fere omnes

Scribentes: quod certe absurdum  
videtur: Ideò advertendum est,  
quod doctrina Bal. loquitur in  
jure adeundi quando hæreditas  
erat jacens, & à nemine possessa,  
nec præscripta, tunc vera est ejus  
opinio; alias autem si res hæredi-  
tariæ sunt possessæ ab alio, triginta  
annis præscribitur petitioni hæ-  
reditatis, & omni juri ejus; & ita  
sentit Bald. ibi, & qui eum sequuntur,  
& expressius, Salicetus ibi:  
ideò advertendum est, ne quem  
decipiat illa doctrina Baldi, quia  
id non dicit ad quod solet allegari.  
Por lo qual se ha de tener, que se  
prescrive la peticion de herencia con-  
tra los hijos por tiempo de treinta  
años, como las otras herencias, y  
posseyendo con titulo y buena fee, por  
diez años, como se prescriven las  
otras cosas singulares, ut in l. hæ-  
reditatis, & ibi glo. & DD. C. de peti.  
hæred. & l. hæreditatem. C. in qui-  
bus cas. ces. longi tempo. præsc.  
Y no son necessarios los setenta, ò no-  
venta años que alli se dicen, por-  
que aquello es para otro effeçto.

### QUÆSTIO XXX.

**T**Rigesimò quaro, Si lo que  
diximos arriba in quæstione  
præcedenti post primam, cerca de  
los fructos que puede pedir el hijo, ò  
la hija de la parte que le pertenece  
de la herencia de su padre, trayendo  
à co-

à colacion la dote ò donacion prop-  
ter nuptias, que ha recibido, y que  
se le de lo que falta para cumplir la  
parte de la herencia que le pertene-  
ce, con los fructos del residuo que le  
falta por entregar, si sera lo mismo  
en la mejora del Tercio, ò del Quin-  
to, que el padre ò la madre haze à su  
hijo, ò hija, que en el testamento  
puede hazer à la hija tambien como  
al hijo ( ut diximus in superiori-  
bus ) para effeçto que la pueda pedir  
con los fructos, como puede pedir la  
parte de la herencia que le pertene-  
ce y para que mejor se entienda esle  
duda, y la dificultad que ay en ella,  
se ha de presuponer, que al heredero  
de la Tercia, ò Quarta parte de la he-  
rencia, mas ò menos, segun los he-  
rederos fueren, le pertenecen los fruc-  
tos de aquella parte de herencia, assi  
como la misma herencia principal:  
Quia fructibus augetur hæredita-  
tas, ut in l. hæres furiosi, in fin.  
& litem veniunt, §. i. ff. de peti.  
hæredit. Y lo segundo, porque el dia  
que fue heredero instruydo, ò ab  
intestato aceptando, posso en el se-  
ñorio de los bienes de la herencia: y  
por el consiguiente le pertenecen los  
fructos por aquella parte que fue he-  
redero, ut in allegata l. cum heredes  
instituti sumus, ff. de acquirend.  
possess. & ubi est dominium, est  
sequela necessaria, quod idem ju-  
ris sit de fructibus, quod de re  
principalis in qua quis dominium  
Ayora de Partitionib.

habet, ut in l. & ex diversis, §. ubi  
autem, ff. de rei vendic.

Nunc ad propositum, aviendo  
mejorado el padre, ò la madre, al  
hijo, ò hija en el Tercio y Quinto de  
sus bienes, para effeçto que pudiesse  
llevar lo que le avia dado en dote ò  
donacion propter nuptias, callo mu-  
chos años, porque quando murio el  
padre, si se apreciarian sus bienes y  
herencia, no le cabia mas de lo que  
avia llevado, y aora que el tiem-  
po ha subido el valor de los bienes  
rayzes que deço el padre, pide par-  
ticion y que se le entregue su parte  
de la herencia de su padre, con la  
mejora del Tercio y Quinto que le  
fue hecha de todos los bienes de su  
padre, todo lo qual pide con los  
fructos. Quanto toca à la herencia,  
ya esta dicho arriba lo que se deve  
hazer de derecho, y que à este hi-  
jo ò hija se le ha de entregar la par-  
te que le falta por entregar de la  
herencia con los fructos, trayendo  
à colacion, ò recibiendo en cuen-  
ta la dote ò donacion propter  
nuptias.

Nunc videndum est, Si sera lo  
mismo en la mejora del Tercio y Quin-  
to que el padre hizo à su hijo, si la  
llevarà con los fructos, como esle lle-  
va de la herencia, como esle dicho  
arriba? Respondeo, que no sera lo  
mismo, sino que de la mejora de  
Tercio y Quinto no llevarà fructos al-  
gunos, sino solamente el valor y  
estima-

estimacion del Tercio y Quinto de lo que valian los bienes del padre, al tiempo de la muerte; fino de lo que escurvien en mora los herederos en darle y entregarle el dicho Tercio y Quinto, que fue quando lo pidio en juyzio. Textus est notabilis qui hoc statuit in l. si quis bonorum partem legaverit, ff. de leg. 1. & l. Paulus. ff. de usur. ubi not. DD. & in l. fideicommissi, §. quotiens, ff. ad Trebellian. & ff. de aliment. legat. l. cum unus, §. verbis. Cujus ratio ea esse videtur, quod in parte bonorum legata non videntur legata corpora hereditaria, nec dominium eorum transit in legatarium, ut tenet Barto. in dict. l. si quis bonorum, ff. de legat. 1. cum de bonis deducantur primò debita hereditaria, residuum autem erit hereditas, & bona defuncti: l. si subsignatum, ff. de verborum significat. Item quia de Quinto deducuntur omnia legata pia, & gratiosa, & impenfa funeris, ut in l. 30. Tauri. Item quia in legato partis bonorum incertum est, in quibus bonis illam partem habere debeat; non enim in omnibus bonis partem habere debet, sed in parte assignata per Judicem arbitrio boni viri, ut in l. non amplius, §. fin. ff. de lega. 1. & in l. 2. C. quando & quibus quarta pars debe. hæc est vera, & viva ratio quare in legato patris

bonorum, fructus veniunt in legato verò partis hereditatis aliud est ratione prædicta; & hæc differentia, quæ est magni ponderis, & effectus, colligitur ex textu in l. si quis servum, §. fin. & l. cum autem pars bonorum: ff. de legat. 2. licet ibi dicat Paul. quod idem est in effectu, si legatur pars bonorum, quod si legatur pars hereditatis: quod evidenter non est verum: ut apparet ex illo textu, qui hanc differentiam fecit quam non faceret nisi alicujus effectus esset; & hic est unus nempe quoad fructus, ut declarant alix leges suprà allegatæ: in hereditatis autem legato, cum transeat in legatarium dominium corporum hereditatis, cum oneribus hereditatis, & actionibus activis; & passivis; meritò transivit dominium rerum, & habebit hæres fructus pro illa parte; quod non est in legato partis bonorum quod est notandum.

*De lo qual se sigue, que en el caso arriba dicho, y en otro qualquiera, viniendo a particion, los herederos partiran los fructos de la herencia entre todos, de todo el tiempo que escurvien por partir, y no levara parte dellos el mejorado en Tercio y Quinto, quod not. multum, quia est contingibile, & pauci ad hoc advertunt, nec his obstat tex. in l. 2. C. quando, & quibus quarta pars debe.*

debe. ubi quarta debetur cum fructibus, quia ibi loquitur in hærede quartæ partis bonorum, non in legato, ut suprà diximus.

#### QUESTIO XXXI.

**T**Rigesimo primò quæritur, Si el padre o la madre dieron a su hija alguna cantidad en dote, o a su hijo en donacion propter nuptias, y despues de casado viendolos en alguna necesidad, y que no tenian con que se poder sustentar les dio alguna cantidad de su hazienda en dineroso en alguna rayz, con que se pudieffen alimemar y llevar las cargas del matrimonio, si sera el hijo, o hija, obligados a traer a colacion y particion esto que les dio el padre o la madre constante el matrimonio para el dicho efecto. Respondeo, que si el padre o la madre se lo dieron, expressando la causa para en cuenta de su legitima, clara cosa es, que seran obligados a traerlo a colacion y particion, pero si se los dio sin escriptura, ni expressando la causa ni raxon para que se los dio, videtur dicendum quod non teneantur conferre, cum sit donatio simplex quæ non confertur, sed videtur melioratio facta a patre, ut in l. 26. de Toro.

Sed contrarium puto de jure verius, imò, que serian obligados el hijo, o la hija, a traer a colacion y

particion esto que recibieron en este caso para el dicho efecto, para cumplir su necesidad. Eadem ratione quia tenentur conferre dotem, & donationem propter nuptias, pues que no es donacion simple, sino ex causa facta. Et eadem causa est in primo casu, quæ est in hoc augmento, vel donatione ob causam alimentorum facta, non enim videtur propriè donatio facta ex liberalitate, sed ex necessitate; lex autem 26. Tauri, habet locum in simplici donatione, non ob causam, ut sentiunt ibi communiter omnes Scribentes, & in l. 29. de Toro, & pro hoc facit textus notabilis, & decisio ejus in l. cum quo, §. fin. ff. ad legem falcid. & hoc verissimum puto ratione prædicta.

#### QUESTIO XXXII.

**T**Rigesimo secundò quæritur: Si el padre vendio algunos bienes de su hijo, que avia heredado de su madre, o de algunos parientes, y pide que en la particion se le de y saque el precio dellos del monton de la herencia: los otros hermanos dizen, que las pida el poseedor que ellos no quieren pagar el precio dellos: Et videtur quod filius petere debeat rem suam a possessore, cum dominium sine facto suo ab eo non recesserit nisi in subsidium, quando



quando res esset præscripta, vel perempta, tunc enim petere potest pretium, non aliàs, ut in l. mater tua, ubi not. Bartol. Bald. & cæt. DD. C. de rei vend.

Respondeo, que el hijo podrá pedir à los hermanos el precio de los bienes que le vendió su padre: lo uno, porque el tiene dos derechos y puede usar del que quisiere, uno de pedir su hacienda al poseedor. Quia dominium rei suæ, sine factio suo non amittit; ideò poterit rem vendicari à quocunque possessore. El otro derecho es la accion personal que tiene contra el padre y sus herederos, de la administracion que tuvo de sus bienes, para que se los buelva y entregue, ò le pague el precio dellos pues esta obligado à ello por la mala administracion, y aver vendido sus bienes de su hijo, ut quilibet administrator alienarum rerum, ut habetur in l. cum oportet, §. non autem hypothecam, ubi Glof. & DD. C. de bonis que lib.

Y lo segundo, porque hodie intenta la disposicion de la ley de la partida, que es ley 24. tit. 13. part. 5. no puede pedir el hijo al tercero poseedor los bienes suyos que le vendió su padre, sino que primero lo ha de pedir y cobrar la estimacion de los bienes del padre si tiene de que pagarlo, y no teniendo ni dejando bienes, entonces lo podrá pedir al poseedor, y no de otra manera: y assi en

este caso podrá pedir à los hermanos, pues no puede pedir al poseedor conforme à la dicha ley de la partida: pero entendiéndose que por la parte que es heredero de su padre, no la puede pedir à los hermanos, pues la lleva en la herencia que tiene aceptada de su padre, ut in l. cum à matre, Cod. de rei vendica. & l. ex qua persona, ff. de regul. juris, cum concordantib.

### QUÆSTIO XXXIII.

**T**Rigesimo tertio quaritur: Si vir el padre casó y doto una hija del primero matrimonio, y la pago la dote en dineros, y en bienes muebles apreciados, teniendo la hija bienes rayzes que avia heredado de su madre, porque se quiso quedar con ellos, y pagar la dote en dineros, ò porque su yerno y la hija assi lo quisieron, y digeron en la carta de dote, que lo recibian en cuenta de lo que avian de aver de la legitima de su madre y lo que mas montase la dote, que lo reciben en cuenta de la legitima de su padre, ( ut frequenter fieri solet ) muerto el padre, quando los bienes rayzes valen mucho mas, porque han subido con el tiempo, pide la hija à los herederos de su padre en la particion que vienen à hazer de sus bienes y herencia, que le den y entreguen sus bienes rayzes con los frutos, y que quiere

bolver.

bolver la dote que recibió en dineros, porque dize que despues que se caso y velo, los frutos de sus bienes maternos, no le pertenecen al padre, sino à ellos los hijos dizen, que yale tiene pagado su padre en la dote que le dio en dineros, los bienes y herencia que le pertenecio à la hija, de su madre, y que no puede aora pedir los bienes rayzes, ni los frutos dellos. Quæritur quid juris sit in hoc casu? certè frequens est quæstio, & quotidie contingit; idcirco ad diffinitionem ejus multum est advertendum, in qua sic respondeo.

O la hija quando se caso era mayor de edad, ò menor de veynete y cinco años; si era mayor, y ella consintio que en pago de los bienes maternos que tenia, se le diese aquella cantidad de dineros, y bienes muebles apreciados que ella y su marido recibieron en dote, cosa llana es, que lo pudo hazer, y que fue una permutacion, ò venta que hizo de sus bienes rayzes por aquella cantidad de maravedis, argumen. textus in l. eleganter, ff. de pign. act. & quæ ibi notant Doctores & in l. 2. §. 1. ff. si cert. per. con esta moderacion, que si valian mas los bienes que el dinero, y bienes apreciados que recibió en dote, ad illud tempus referenda sit æstimatio quo dos constituta est, ut in l. Titia, ff. de jure dori. que hasta en aquella cantidad se entienda aver los comprado el padre, y lo demas

tendra la hija en los dichos bienes, y llevara con los frutos: salvo si dijo al tiempo que se hizo la carta de dote, que con aquello que recibia se daría por contenta y pagada de los bienes y herencia de su madre, que entonces no los podrá pedir por esta via, y se le reservara su derecho, para que si hubo engaño en la cuenta y precio: se deshaga en los casos que el derecho lo permite: Item con esta declaracion que la hija aya otorgado y consentido en ello: pero si el marido solo en la carta de dote, ( ut fieri solet ) dize que recibe aquella dote en pago, ò parte de pago de la herencia que su muger tenia de su madre, y la demasia en cuenta de la legitima de su padre: en tal caso no se excluyra la muger de poder pedir y cobrar sus bienes rayzes maternos, pues no consintio en la permutacion ò venta de ellos: pero si esta hija era menor de veynete y cinco años quando se caso, no valio, ipso jure, la dicha permutacion ò enogenacion que hizo de los dichos bienes, como sino huviera pasado, y podrá pedirlos con los frutos desde el dia que se caso y velo, bolviendo la dote que llevo en dineros y bienes apreciados, argumen. text. & quæ ibi Doctores in l. cum amplius solum, ff. de regul. juris.

See hæc quæ supra diximus de fructibus bonorum filiarum à patre vel ejus hæredibus restituendis,

de mero juris rigore procedunt. Crederem tamen hæc aliquo moderamine temperari posse; primo enim videndum est, si gener tempore quo dos sibi data vel promissa fuit, noluit bona immobilia recipere in dotem, sed maluit ea in pecunia numerata, & aliqua mobilia necessaria æstimata ad usum domus suæ, & nisi ita solutio dotis facta esset, & promissa, uxorem non duceret; tunc enim æquissimum videtur, ut pater non condemnatur in fructibus propter bonam fidem, quam habuit in tali permutatione, vel emptione bonorum filię, cum bona fide quasi pro emptore possideat prædicta bona; & licet hoc non sine aliquo scrupulo procedat, idè quia pater scire debuit non posse filiam prædicta bona immobilia vendere, vel permutare cum esset minor, tamen hoc etiam casu arbiter familiæ herciscundæ datus, vel Judex qui de hac re cognoscit, jubere debet eo casu quo pater res immobiles filię cum fructibus restituere condemnatur, ut ipsa filia pretium dotis quod recepit cum usuris, vel interesse totius temporis quo pecuniam habuit, restituat, ut in l. curabit. Cod. de action. empti. & expressius habetur in propriis nominis in l. utere, & in l. si prædium rusticum, Cod. de

prædium minor. Quod etiam hodie procedit de jure Canonico, cum dictæ usuræ petantur nomine interesse, ut tenet Glos. Bartol. & cæteri in dict. l. curabit, & DD. Canonistæ in cap. conquestus, de usuris, idè bonus Judex, cum casus occurrerit, arbitrio suo prædictam rem temperare debet; mandando que al padre se le vuelva el dinero que dio en dote a su hija con los intereses, à razon de catorze mill el millar, el dia que le condenare, à pagar y restituyr à la hija sus bienes rayzes con los fructos, como se usa en las audiencias Reales, maxime, en la de Valladolid, ubi hoc magis servatur, & est receptum.

#### QUÆSTIO XXXIV.

**T**Rigesimo quartò quæritur. Si pater à matre hizo donacion, y mejorò à su hijo por via de casamiento, en el Tercio y Quinto de sus bienes, dando sèlo, y señalando sèlo en alguna heredad ò rayz, y que lo que mas valiesse fuesse para en cuenta de su legitima: despues muere este hijo en vida del padre ò madre que hizo la donacion y mejora; sin dejar hijos ni descendientes, aviendo vendido y consumido esta heredad que le fue dada: la qual valia mas que el Tercio y Quinto y legitima del hijo, alomenos respecto de lo que valian

lian los bienes al tiempo que murio el padre o la madre que hizieron la donacion. Quia hoc tempus attendi debet ad excludendam inofficiosi querelam, ut in l. cum quæritur, C. de inoffi. testa. ubi not. DD. & in §. igitur, Institut. eod. tit. & in l. quotiens, C. famil. heredit. & l. parentibus arbitrium, C. de inoffi. testa. Que remedio tendran los otros hijos contra el poseedor desta heredad que vendio el hijo mejorado en ella, y quanta parte della podran pedir? Respondeo, que quanto al Tercio y Quinto valio irrevocabiliter la dicha donacion, y que los otros hijos no pueden pedir contra su hermano, ni contra sus herederos cosa alguna, porque el Quinto pudo haver, y fue capaz del como qualquier extraño: y del Tercio, como hijo à quien se puede mejorar en el Tercio, ut in l. 9. tit. 5. lib. 3. for. & l. 17. de Toro: Pero quanto à lo que valia mas esta heredad en que el hijo fue mejorado, que el padre le dio y anticipo para en cuenta de su legitima, esto no valio ni pudo valer aviendo muerto antes que el padre ò madre que le hizo la donacion sin dejar descendientes porque videtur datum sub conditione si supervixerit patri, nulla enim est hereditas viventis, nec filius habet legitimam, nec ei debetur in bonis patris in vita ejus, solum enim debetur legitima filiis superstitibus post

mortem patris, ut in l. 1. §. si impuberi, ff. de collat. bon. & in l. qui impersit, ubi not. DD. ff. de acquirit. heredit. & in authent. novissima, & authent. unde & si patens, Cod. de inoffi. testa. Sic itaque totum illud, quod filius recepit titulo donationis præter Titium & Quintum, reddere tenetur fratribus, cum sit legitima eorum; ipse enim non potuit habere legitimam, nec sibi debetur, cum supervixerit pater, quo vivente non debetur sibi hereditas, nec legitima, sed solum filiis superstitibus tempore mortis patris, ut in dict. l. 1. §. si impuberi, ff. de collation. bon. & in authent. novissima, Cod. de inofficioso testamento, & aliis superius allegatis.

Pero si el hijo que recibio esta donacion y mejora, huviesse vendido, ò enagenado esta heredad, que le fue dada por su padre, ò madre, y el no dejasse bienes al tiempo que murio; quomodo subvenietur cæteris filiis contra tertium possessorem illius rei sibi donata? Dic quod habebit utilem rei vindicationem, proposita tamè prius querela inofficiosa donationis: non autem datur directa rei vindicatio, quia qui accepit factus est dominus per traditionem: hoc tenet expressè Glos. in l. 1. Cod. de inoffi. donacion. in gloss. magna, in 10. quaest. quam sequitur ibi Bartol.