

Pero las mandas (4) del testamento de uelias cumplir, así como las fallaren y escritas. E si por ventura, el testador fiziese después (5) otro heredero, (6) estonce aquel que diximos de uso, que era establecido en la cosa señalada, deue auer esta tan solamente; e todos los otros bienes deuen fincar al otro, que fue después establecido. Otro si dezimos, que si dos omes fuesen establecidos por herederos en vn testamento, el vno en vna cosa, e el otro en otra señalada; si el fazedor del testamento non departiése, nin mandasse dar a

otro, los bienes que ouiesen, estos amos los deuen auer todos igualmente: (7) e cada uno dellos deue auer ante aquella cosa, en que fue establecido por heredero; pero amos de so vno son tenidos, de responder a las deudas del fazedor del testamento. E si por aventura, el testador estableciése en una cosa señalada por heredero a un ome, e a dos ayuntadamente en otra cosa cierta; si non mandasse los otros bienes, deuenlos auer estos herederos, partiendolos entre si en esta manera: la meytad, a aquel que fue establecido por

tem testatoris non esset tutus in foro animæ hæres, qui haber contrariam voluntatem defuncti: cum igitur huic parti faueat opinio Salicet. licet articulus sit dubius, tenenda est opinio, quæ fauet animæ, capitulo juvenis, de sponsalibus, neque huic opinioni refragatur leg. si ita quis institutus fuerit hæres, excepto fundo, iuncta gloss. ff. eodem, prout inducit Imol. quia etiam fatetur idem Salicet. quod totum habebit hæres institutus in re certa, sed restituere tenetur, quod ita habet contra defuncti voluntatem, & contra eius expressam prohibitionem, si non restitueret, & longè interest, an quis fuerit institutus in re certa sine prohibitione, quod plus non petat, ubi ex mente testatoris capere totum videtur: cum presumat testator illud voluisse, quod lex vult, ut notat Bald. in leg. precibus, penult. chari. C. de impuber. & aliis, arguendo, L. si duo, ff. de acquirenda hereditate, vel quod quis instituitur in re certa, cum prohibitione, quod plus petere non possit: ubi licet videatur ex dispositione legis velle, quod totum accipiat: teneatur tamen restituere residuum illi, cuius favore prohibuit, neque satisfacit responso assignata per Imol. ad die. leg. peto, in principio, quia eius responso est diversificare casus: non autem reddere rationem diversitatis inter eos, neque enim est ratio diversitatis inter unum casum, & alium: quia cum institutus in re certa habere debeat totum, perinde est, ac si esset institutus in totum, & prohibitio plus habendi, & quod certa re contentus sit: idem debet operari in utroque casu. Et dicitur Salicet. quod Imol. adducit pro ratione sua est in casu multum differenti, ut poteris videre per eum: loquitur enim, ubi erat datus alius cohæres, non in certa re: in die dimidia universaliter institutus, qui in totum residuum excluderat institutum in re certa: ut tantum haberetur loco legatarii, & ideo ponit, quod alius non fuit institutus in re certa: sed simpliciter in dimidia, hoc actio, ut pro sua portione tali re contentus esset, sicut ad prædicta, quod not. Bartol. in leg. paterfamilias, ff. eodem ad finem, vers. sic. sed tunc quæro, &c. alias limitationes, & multa notabilia dicta in materia, vide per Joan. de Imol. in dicto §. si ex fundo, in lectura, & in repetitione, & per Doct. in dicta leg. quotiens. Limita etiam istam legem, quando verba institutionis in re certa sunt relata ad institutum: scilicet si ad alium, quia tunc trahitur ad fideicommissum, ut in leg. pater filium, §. final. & ibi Bartol. ff. de legat. 2. circa quas limitationes querit Bald. in leg. omnimodo, in princip. C. de inofficio testamento, vers. tertio quæro, &c. quid si filius fuit institutus in re certa, & postea fuit institutus extraneus hæres universalis in eodem testamento: & postea in codicillis ademit filio, quod in testamento reliquerat, an filius possit dicere testamentum nullum? Et concludit, quod non: quia tunc filius non habetur loco legatarii, licet secus esset, si non fuisset institutus filius, sed alius extraneus, quod dicit diligenter notandum. Sed quid si substitutio compendiosa fiat in re certa, an trahatur ad universam hereditatem? Vide per Bartol. in leg. centurio, column. 1. 2. vers. quæro ulterius, quid si substitutio compendiosa, cum versiculo sequenti, ff. de vulgari, & pupillari, Bald. in leg. precibus, column. final. vers. item queritur, C. de impuber. & aliis substitutio, Paulus de Castro. in leg. apud Julianum, §. cum autem alias est

lege cogi. §. & generaliter, ff. ad Trebellian. Alexand. consilio 9. column. penult. volumis. 1. ubi distinguit, an fuit facta per verba directa, vel civilia, vel per verba generalia, seu communia, vide ibi. Adverte etiam, quia ut dicit Bald. in leg. humanitatis, C. de impuber. & aliis, column. 1. 2. vers. ficul. quarto principaliter quæro 1. ista partiarum, & dicta lex prima, §. si ex fundo, procedunt, ubi institutio in re certa fit per verba alias præcise directa, quæ verba civilia vocantur in leg. verbis civilibus, & in leg. cohæres, §. cum filia, ff. de vulgari, & pupilla, ut si esset verbum (instituo) vel verbum (hæres esto) Secus si institueretur per verbum commune, vel obliquum: quia tunc nunquam trahitur ad totum, ut in dicta leg. cogi. §. & generaliter, & ibi Joannes de Imol. & Paulus de Castro, si tamen institutus esset, vel substitutus in una quota hereditatis, puta sexta, vel quarta, tunc trahitur ad universum, gloss. Barr. & Doct. in dicta leg. cohæres, §. final. Angel. & Imol. in dicto §. si ex fundo. Adverte etiam, quia & si institutus esset in fundo alieno, procederet ista. L. & dicta, §. si ex fundo, quia videtur institutus in extinctione fundi alieni, quæ de hereditate debetur testatori, L. si alterius, ff. ad legem falcidiam, & tenet Bald. singulariter in dicta leg. humanitatis, column. 1. 2. ad finem. An autem institutus universaliter, qui restituit omnino patrimonium hereditarium, vigore transactionis, retenta re certa, habeatur loco legatarii? Vide gloss. in leg. controversia, ff. de transactione, in glossa magna post medium, an autem capiens ex stipulatione, si stipulatio successit loco tituli universalis, habeatur loco legatarii? Dic, quod non, vide Bald. in leg. si arrogator prima lectura, penult. column. ff. de adoptione, & an huic, qui habetur loco legatarii, debeantur fructus à tempore morte? Vide Paulum de Castro, in leg. si quis bonorum, ff. de legatis 1. An autem institutus in parte bonorum, aliis universaliter institutus, habeatur loco legatarii, sicut si in re certa esset institutus? Vide Bartolum in leg. si quis servum, §. fin. versiculo sed quæro aliquis, ff. de legatis 2. not. etiam, quod omnis ille, qui non habet ius accrescendi, inter hæreses habeatur loco legatarii. Bald. in dicta leg. si arrogator, 3. column. ad finem, ff. de adoptione. Quid autem de eo, cui relinquitur usufructus omnium bonorum, vel legatur omnes res, an censetur hæres, vel legatarius? Vide Bartolum in lege multum interest, ff. de usufructu, legato, an autem per secundum testamentum, in quo quis animo revocandi, primum instituit aliqueum re certa, talis sic institutus habeatur loco legatarii, ut residuum delinquant apud hæredem, in primis tabulis nominatum, vel loco hæredis, ut advocet ad re totum? Vide Paulum de Castro, in leg. si quis priore, ff. ad Trebellianum.

(4) Pero las mandas, Vide Bart. in leg. si nemo in fine, ff. de testa. tutel.

(5) Después. In eodem testamento intellige: alias secus, ut dixi, vide L. si quis priore, ff. ad Trebellian.

(6) Otro heredero. In tota hereditate, vel in quota hereditatis, ut in dicta leg. quotiens, & ibi Bald. & Paulus de Castro, & probatur etiam in §. hereditas instit. de hereditibus instituentibus.

(7) Igualmente. Adde L. ex factio, 2. ff. eodem, & legem si alterius, eodem titulo.

Como non empece a aquel que fuesse establecida por heredero, tiempo, nin dia cierto, que sea puesto en el testamento.

A Tiempo cierto non puede ningun ome establecer a otro por su heredero: esto seria, como si dixesse: Quiero que fulano sea mio heredero fasta tal dia; (1) o si dixesse: sea fulano mio heredero, desde tal tiempo (2) en adelante.

por heredero en la vna cosa; e la otra meytad, a los dos (8) que fueron establecidos en la otra; fueras ende, si el fazedor del testamento dixesse, (9) que heredassen todos igualmente. Pero cada vno destes deue auer adelantada (10) aquella cosa, en que fue establecido por heredero.

(8) A los doi. Adde legem Titius, ff. eodem, & quid si unus institueretur in tertia parte certæ rei: & alius in duabus partibus eiusdem rei, vide L. quotiens, §. si duo, ff. eodem.

(9) Dixesse. Ex Azone sumptum est, C. eod. in summa, column. 3. qui allegat dictam leg. Titius, & legem interdum, ff. eodem.

(10) Adelantada. Adde dictam legem ex factio, la grande, ff. eodem.

L E X XV.

Hæreditas ad diem, vel ex die certa dari non potest, imò non expectata die institutus, statim est hæres, nisi testator sit miles, & in militia testetur, tunc enim expectatur dies, in incertam autem diem potest quis institui: ut in die mortis: quia & si certum est, quem mori: est tamen incertum quando. Hoc dicit.

(1) Fasta tal dia. Certam, vel incertam intellige, quia quia licet possit dari à tempore incerto, non autem ad tempus incertum, vel diem incertam: quia postquam quis est hæres, non potest ex dispositione testatoris, directo desinere esse hæres, L. ei qui solvendo, ff. eod. licet per fideicommissum possit desinere esse hæres effectum, L. ex factio, ff. ad Trebellian. unde si quis instituit uxorem, vel alium, donec vixerit, institutus remouebitur temporis adjectio, & durabit hæres, etiam post mortem, & sic remanebit hereditas penes heredem instituit, & ita tenet Bald. in leg. hereditas ex die, ff. eod. quid tamen, si alius postea instituitur, ut puta, si uxor instituitur, donec vixerit, & post mortem instituitur alius? Fuerunt in hoc opinionis, de quibus per Joann. de Imol. in dic. leg. hereditas, column. 6. ubi ipse inclinat in opinionem Martini Sillas, quod uxor erit hæres perpetuo, de tracto tempore appoito in institutione eius, & videbitur rogata de restituendo hereditatem illi post mortem instituto, quod Imol. dicit esse mentem tenendum, propter similes institutiones, quæ sæpe de facto sunt per testatores, & attenda ista opinio Martini Sylla, quam sequitur Imol. idem videretur dicendum, & si institutio fieret ad diem certam, veluti si testator institueret Titium usque ad Pascha, & sempronium post pascha, ut sic intelligatur, quod Titius sit gravatus de restituendo sempronio post pascha per fideicommissum, quod tenuit Baldus in leg. extraneum, C. eod. ut voluntas scilicet defuncti seruetur, quæ præ cæteris servanda est, L. 3. C. de libe. præteri. & idem tenet Baldus in leg. miles ita in princip. ff. de testamen. milita. Baldus, Angel. & Imol. in leg. filius à patre in princip. ff. de liberis, & posthumis, Paul. de Castro in leg. certi, C. de testamen. milit. & istud etiam voluit Joannes de Imol. in dicta leg. hereditas, column. 5. in princ. Bart. tamen in dicta leg. hereditas, tenet, quod imò omne tempus subducatur de medio in persona utriusque: & quod sit perinde, ac si quilibet esset purè institutus per dictam leg. hereditas, cui consonat ista leg. partiarum, & opinioem Bartoli tenet Salicetus in dic. leg. extraneum, & etiam Alexand. dicens, quod fundamentum Bald. & sequacium, non videtur procedere: quia talis dispositio testatoris facta per verba directa in testamento, non potest trahi ad fideicommissum, etiam ut deserviat voluntati testantis, ut latius ipse comprobatur: vide ibi per eum, qui tamen subdit se fateri, quod opinio Bald. est æquior, mihi magis placet opinio Bald. & sequacium, quæ est ma-

gis communis, & ad motiva Alexand. potest responderi, quod licet reperitur iure cautum, quod in persona unius tantum institui, non possit hereditas dari ex die certa, vel ad diem certam, vel incertam: non tamen hoc reperitur cautum, quando essent plures instituti, scilicet unus usque ad pascha, & alius post pascha, scilicet, ut post pascha institutus censetur purè institutus, sicut & primus: licet enim hoc reperitur cautum in persona primi: non tamen in persona secundi, ut perpendit Decius consilio 278. column. 1. Cum igitur sempronius post pascha institutus, cum sit paganus, non possit esse hæres directo: quia institutio de eo facta non potest valere iure directo: quia videtur fieri post aditam hereditatem: & postquam Titius fuit hæres, quod non potest esse in pagano, ut in §. final. instit. de pupill. substitutio, & in leg. ei qui solvendo, ff. de hereditibus instituent. ex quo ejus institutio ab initio non habet valere iure directo, videtur, quod valeat, & trahatur ad fideicommissum, iuxta notata in leg. verbis civilibus, ff. de vulgari, & pupilla, & in leg. precibus, C. de impuber. & aliis substitutio. & ista responsio ad fundamenta Alexand. est ex verbis Imol. in dicta leg. hereditas, column. 5. Sed quid si testator instituit, quem usque ad pascha, vel donec vixerit, & nullo alio instituto prohibuit expressè, quod sic institutus amplius non esset hæres ad diem, seu tempus? Bartol. in dic. leg. hereditas ad fin. tenet vitari talem institutionem, & nullam esse rationem perplexitatis, sicut & dixit in instituto in re certa, & prohibito amplius habere in leg. quotiens, §. si duo, ff. eod. de quo dixi in leg. proxim. in gloss. super verbo, todos los bienes, Bald. verò, & Salycet. in dicta leg. extraneum, tenent contra Bartolum, imò, quod institutio valeat, & prohibito vitetur: ego vero sentio idem in ista questione, sicut & dixi in dicta gloss. in questione illa de instituto in re certa per eandem rationes: quia & ut dicit Alexander in dicta leg. extraneum, decisio hujus questionis pendet ab illa. Quid etiam si in penam hæredis scripsit testator post tempus alium instituit, veluti si instituit fratrem heredem, & reliquit uxori usufructum suorum bonorum, & adjecit, & prohibuit, ne frater molestaret uxorem in ipso usufructu, & quid si alias privabat eum hereditate, & instituebat uxorem, vel alium? Videtur enim, quod hoc possit fieri per legem primam, C. de bis qui panna nomi. de qua questione vide per Bartolum in leg. paterfamilias, ff. de hereditibus instituentibus, & ibi per Joannem de Imola notabiliter, quem vide: quia est quæstio contingibilis: ubi etiam vide, quod si testator in tali casu nullum instituit, cui applicabitur hereditas: & ibi ad finem, vide per Joannem de Imola, an hæres institutus, qui propter talem molestationem, restituit hereditatem, possit detrahere quartam trebellianicam? Qui vult, licet sub dubio forte, quod possit detrahere istam quartam argument. legis prima, §. item si ita, ff. ad legem falcid.

(2) Desde tal tiempo. Certo intellige: nam ex die incerta bene potest dari hereditas, sicut potest dari sub conditione, quia dies incertus pro conditione habetur, L. dies incertus, ff. de conditio. & demonstratio. tunc enim cum conditio trahatur retro, ipsa eveniente, ut in leg. quod dicitur, ff. de testamen. milita. censetur semper testatorem decessisse testatam, vel si conditio deficit intestatam, & sic non resultat inconveniens, ne quis dica-

lante. Ca, maguer así lo dixesse, aura el heredero luego la herencia en que fue establecido, e non aura por que esperar el tiempo, nin el dia, que fue señalado en el testamento; fueras ende, si el que lo fiziesse fuesse Cauallero, (3) que biuiesse (4) en seruicio de Dios, e del Rey, o de la tierra. Ca estonce deue valer el establecimiento, así como lo quiesse ordenado; esperando el heredero el dia, o el tiempo, quel Cauallero ouiesse puesto en esta razon. Pero en dia non cierto (5) bien podria ser alguno establecido por heredero. E esto seria, como si dixesse el testador: Establezco, que sea mio heredero fulano, el dia quel mismo muriere. (6) E tal establecimiento como este vale, quier lo faga Cauallero, quier lo faga otri: porque, maguer es cierta cosa que deue morir, pero non es cierto el dia, en que acaece al ome la muerte.

L E Y XVI.

En quantas partes puede partir el fazedor del Testamento su Heredad entre los herederos.

LL.del tit. 8. lib. 5. Recop. Partir puede el fazedor del testamento su heredad, en tantas partes quantas quisiere.

tur pro parte testatus, & pro parte intestatus: quod non est in die certa: quia illa non trahitur retro L. limites ita, §. & quod diximus juncta L. sequenti, ff. de testamen. militi. & ista est una ratio differentie, alii uoluit Jacobus de Aret. in dicta leg. hereditas, uide ibi Bartolum, & Joannem de Imola.

(3) Cauallero. Miles namque potest pro parte temporis decedere intestatus, & pro parte testatus. L. miles ita, §. quod ita diximus, ff. de testamen. militi. idem potest fieri per statutum Bar. in leg. fin. ff. ad Tertul.

(4) Que uiuiesse. Vide quæ dixi in leg. 49. tituli 5. partida 5.

(5) En dia non cierto. Si est incertus, an & quando de plano procedit. L. dies incertus, ff. de condition. & demonstration. & dixi supra, & idem de certo an. sed in certo quando, ut dies mortis alicuius tertii, Leg. extraneum, C. eodem secundum unum intellectum.

(6) El dia que el mismo muriere. Ex præcedentibus patet, quod intelligatur, quando scilicet ipse hæres institutus morietur, qui fuit unus intellectus, qui datur ad legem extraneum, C. eodem, ubi glossa, & Doctores communiter hoc intelligunt, quod isto casu ualet institutio perinde, ac si purè esset institutus sublato vitio temporis: quia certum est, quod ipse institutus morietur: & sic ex die certa uidetur institutus, & quia certum est illam conditionem euenturam uivo hærede, eo quod uiuens moritur, leg. qui duos, §. 1. ff. de manumis. testamen. & secundum hoc in effectu nulla est diuersitas inter istum casum, & præcedentem supra eadem lege positum, quando quis instituitur ad diem certam, & dicit, scilicet, in dicta lege extraneum, quod talis institutio sit frustatoria, & uictiosa: qui dum hæres uult adire, non potest: quia conditio nondum uenit, neque etiam post eius mortem adire potest impossibilitate facti obstante: neque etiam poterit adire ejus hæres: quia hereditas non adita, non transmittitur, lege unica, §. in autem, C. de caducis tollendis, leg. 1. C. de his qui ante apert. tabulas, & sic obstat impossibilitas juris, ut tamen hic uides in ista L. aperte disponitur ualere talem institutionem, & aduersari his quæ dicta sunt in princip. L. dum dicit: Pero en dia no cierto, dictio enim ista (pero) quæ latinæ dicitur, sed, uel si autem, aduersatur tam in iure, quam in facto. L. 2. ff. si quis in ius uoca. non ierit Bartolus post gloss. in L. qui usufructum, ff. de uerbo. oblig. & in leg. pratorie, §. 1. ff. de prao. stipula. gloss. & Bartolus in leg. uoc am-

Pero comunalmente touieron los Sabios antiguos, que deue ser departida en cuenta de doze onças, (1) que cada vnas dellas ha su nome departido en latin. La primera della es llamada, sexcuns; que quiere tanto dezir, como onça, e media. E la segunda llaman, sextans; que es tanto como dos onças. E la tercera, quadrans; en que ha tres onças. E a la quarta, triens; que es por quatro onças. E la quinta dizen, quincuns; que es tanto como cinco onças, E a la sesta, semis; que es feys onças. E a la septima, septuns; en que ha siete onças. E a la octaua llaman, bes; que es tanto como ocho onças. E a la nouena, dodrans; en que ha nueue onças. E a la decima, dextrans; que es tanto como diez onças. E a la onzena, deunx; que es por onze onças. E la doze llaman, as; en que se comprenden todas doze. Otros dos nombres y ha, en que se encierran todas estas doze partes sobredichas, así como lo faze en la postmiera della, a que dizen, as; e llaman a la una della, pondus, e la otra, libra.

L E Y

plius, §. 1. ff. de damno. infest. dicens est ergo hanc institutionem ualere, ut conditionalem: & quod talis dies incertus mortis, quando licet certus, an etiam in isto casu faciat conditionem, & suspendatur, institutio in euentum conditionis: cum hæres incipiat mori, uel erit in articulo mortis, & hoc idem uoluit Azo. relatus per gloss. in dic. leg. extraneum, & tenere uidetur, C. eod. in summa, column. 3. & cum Azo. tenuit Oldrad. ut refert Alberic. in dict. leg. extraneum, & operabitur talis institutio, ut si institutus adiuu hereditatem in tali articulo, eam transmittat ad hæredes, uel saltem si non adiuu, transmittet jus deliberandi, ex quo scivit sibi delatum, iuxta L. cum antiquioribus, C. de iur. deliber. & poterit tali modo ista institutione uti, quando testator timeret dilapidationem hæredis in uita, & uelit in hoc cautum esse hæredibus, seu descendentibus instituti: & idem quod ista L. tenet gloss. in §. hæres instituta. eod. ubi per Joan. Fab.

L E X XVI.

Potest testator in quot partes uoluerit dividere hereditatem suam, sed communiter dividitur in duodecim, quarum prima uocatur sexcunx: secunda sextans: tertia quadrans: quarta triens: quinta quincuns: sexta semis: septima septans: octava bes: nona dodrans: decima cuns: undecima decuns: duodecima as, & clauduntur omnes istæ sub nomine pondus, uel libra. Hoc dicit. Habuit ortum à §. hereditas, institui. de heredi. instituen. & à leg. seruum, §. uult, ff. eod. tit.

(1) De doze onças. Aduerte tamen, quod quædam sunt nomina numeralia, ut duæ partes, uel tres partes, &c. & tunc id dubio intelliguntur duæ, uel tres partes de duodecim, ut hic, & in leg. interdum, §. 1. ff. de hereditibus instituendis, & L. cum questio, C. de lega. §. hereditas, institui. de heredi. institui. nisi aliter appareat de disponentis uoluntate, quædam sunt nomina quoræ, ut tertia, quarta, uel decima, & tunc debet intelligi de tertia, uel quarta, uel decima totius hereditatis, scilicet, cum dicit tertia, ut fiant tres partes totius hereditatis, & sic de aliis, dicta leg. interdum, §. fin. & not. Bartolus in leg. codicilli, §. si qui sempromia, ff. de usufructu. lega. si quis ergo perteret duas partes hereditatis, uel fundi, non aliter declarando intelligitur, quod petit duas partes de duodecim, ut & not. Bartol. in leg. interdum, §. 1. ff. eodem, & ibi etiam Joannes de Imol. & idem est in hoc dicendum in aliis, quod in hereditatibus per dictam legem cum quæ-

L E Y XVII.

Como deue ser partida la Heredad entre los herederos, quando son muchos.

LL.del tit. 8. lib. 5. Recop. Res, o quatro omes estableciendo el testador por sus herederos ayuntadamente, non diziendo quanta parte de la herencia da a cada vno, dezimos, que leran herederos todos igualmente. (1) Mas si fu entencion del testador fuesse atal, que quisiesse dar mas a los vnos que a los otros, estonce deue señalar, en quanta parte establezce a cada vno dellos. E si lo fiziere así, cada vno dellos se deue tener por pagado, con aquella parte que se señalo; e non deue mas demandar, nin auer. E si acaciesse, que estableciesse a omes ciertos por herederos, en partes ciertas a cada vno; e demas dellas dixesse, que establezce a otro heredero, non le señalando cierta parte; estonce cada vno dellos heredara aquella parte que le señalo. E el otro, quier sea vno, o mas, a quien non señalo parte, heredara todo lo que ficare (2) demas, de la heredad, e de las mandas, e de las debdas. Otrozi dezimos, (3) que si algun ome estableciesse en su testamento a quatro omes por herederos, en esta manera; mandando a vno la meytad de la heredad, e al otro la otro meytad; e a los otros dos non les señalasse parte ninguna. En tal caso como este, aquellos a quien establezco por herederos en partes ciertas, heredaran la meytad, e non mas, e partirla han entre si igualmente. E los otros dos, a quien non señalo parte, heredaran la otra meytad de todos los bienes del testador, e partirla han entre si igualmente; quier sean escritos así por herederos, en el comienço, o en medio, o en la fin del testamento. E aun dezimos, (4) que si el testador partiesse su heredad en quatro partes, de manera, que estableciesse en las tres partes herederos igualmente, non dando al vno mayor parte que a los otros; si non fiziesse mencion de la quarta parte que remanesçiesse, deuenla partir entre si estos

Partida VI.

ffio. C. de lega. si tamen pereret partem simpliciter, non dicendo unam, uel duas, intelligeretur petere dimidiam totius. L. nomen filiarum 164. §. partitionis, ff. de uerbor. significatio. aliter tamen dicit Angelus in §. hereditas, Instit. eod. sed quod dixi est uerius.

L E X XVII.

Quilibet heredum habet tantam partem, quantam sibi testator declarauit, sed si plures sunt conjuncti instituti succedunt æqualiter. Sed si primum in tota, secundum in re manenti parte, primus habebit totam hereditatem: & secundus nihil, cum pars aliqua non sit remanens. Si uero quidam in certis partibus, & unus sine partibus hæredes instituantur, demptis partibus assignatis habebit residuum institutus sine parte: si autem unum in dimidia, & alium in dimidia: & alios duos instituat sine partibus: primi duo habebunt dimidiam: alii aliam dimidiam: siue in principio, uel in medio, aut in fine testamenti instituantur. Item tribus institutis in tribus partibus hereditatis æqualiter: si de quarta parte non est dispositum, diuident sibi quartam illam æqualiter. Si tamen inæqualiter sunt instituti, diuident quartam per partibus hereditatis. Hoc dicit.

(1) Igualmente. Adde L. quotiens, §. hæredes, ff. eodem,

mesmos, a quien establecio por herederos en las tres partes; tomando cada vno dellos, tanto el vno como el otro. Mas si estableciesse por heredero alguno dellos en mayor parte que a los otros, estonce deuen partir la quarta parte sobredicha, segun la quantia en que fue cada vno establecido por heredero.

L E Y XVIII.

Como, el testador que parte sus bienes en cuenta de mas de doze onças, quanta parte deue auer cada vno de los herederos.

LL.del tit. 8. lib. 5. Recop. EN doze onças deue ser perdida, e contada, la herencia del testador, así como de fulo diximos. Pero si alguno fiziesse mas partes della, como si estableciesse quatro herederos, a cada vno dellos en quatro onças; estonce dezimos, que deuen aduzir (1) la herencia a cuento de doze onças, descontando a cada vno dellos una onça, así que ayan todos quatro a tres onças. Ca, bien así como diximos en la ley ante desta, que quando el testador estableciesse tres herederos en las tres partes de su heredad, si non faze mencion de la quarta, que la deuen estos mismos herederos partir entre si igualmente; tenemos otrozi por bien, que quando acaciere, que la departe en mas, que mengue a cada vno de los herederos, aquello que fue de mas mandado, así como sobredicho es.

L E Y XIX.

Como puede ser partida la Heredad del testador en mayor cuento de doze onças.

LL.del tit. 8. lib. 5. Recop. PONDUS, en latin, tanto quiere dezir, en romance, como doze onças, en que deue ser departida la heredad del testador. E otrozi llaman a otra palabra en latin, dipondium; que quiere tanto dezir, como ueynte, e quatro onças. E a otra dizen tripondium; que es por treynta, e seis onças. E en tantas onças como se entienden por estas palabras sobredichas, o en mas, o en menos,

ff. instit. eodem, §. sed si plures, & sic indeterminata dispositio relata ad plura extrema, simpliciter ipsa, & æqualiter respiciat.

(2) Todo lo que ficare. Adde L. item, quod Sabinus, in princip. ff. eodem, & instit. eod. §. sed si plures.

(3) Dezimos. Adde §. sed si plures instit. eod.

(4) E aun dezimos. Adde L. interdum, §. 1. ff. eodem, & instit. eod. §. uideamus.

L E X XVIII.

Si quatuor sunt hæredes instituti, quilibet in quatuor uncias, habebit quilibet tres, ne ultra duodecim uncias hereditas diuidatur. Hoc dicit. Concord. L. item, quod Sabinus, cum leg. sequent. ff. eod. tit. & L. Julianus, ff. eodem titulo.

(1) Aduzir. Adde L. interdum, §. 1. ff. eod.

L E X XIX.

Si testator primum in duodecim uncias instituit, secundum in vi. uncias, uel è contra: unus habebit duas partes, alius tertiam hereditatis, & si primum in tota hereditate, secundum in tota, succedunt æqualiter, sed si unum in tota, alium in partem, quam primum habere nequirit, instituit, & primus non est capax, tunc secundus habebit totam hereditatem. Hoc dicit.

nos, puede el testador departir su heredad, si quisiere. E porende dezimos, que quando es manifiesta la voluntad (1) del testador, que su intencion era de partir su heredad en mas partes de doze onças; como si estableciesse a vno por heredero en doze onças, e a otro en seys, (2) e non fiziesse mencion de las seys onças que fincauan para cumplir la cuenta del diondicio; que estonce deue auer aquel a quien es establecido por heredero en las doze (3) onças, las dos partes de toda la heredad, e el otro a quien establecio en las seys, deue auer la tercera parte. E esto mismo seria, si primeramente estableciesse por heredero en el testamento al vno en las seys onças, e despues al otro en las doze. E si acaciciere, que el

testador estableciesse tres herederos, diziendo al primero, e al segundo, (4) e al tercero, que a cada vno dellos establecia por heredero en toda su heredad; en tal caso como este, deuen partir todos tres toda la heredad entre si egualmente. (5) Otrofi dezimos, que dexando el fazedor del testamento un heredero, diziendo que aquel ouiesse todos sus bienes, si despues desto dixesse, que establecia por heredero alguno otro en la parte que fincaua; (6) estonce dezimos, que deue auer el primero toda la heredad, e el poltrimero non aura ende ninguna cosa. Pero, si este atal que fuesse establecido por heredero en todo, fuesse tal ome, que legun derecho non pudiesse heredar (7) a otro, si el testador estableciesse despues a otro, diziendo asi;

non valet legatum, ex quo prohibetur testator vitio suo, & non alieno testari circa spurium, allegat in argumentum L. si minor, ff. de seruo. exportan. sicut neque potest, secundum eum donare vir uxori irrevocabiler etiam dicendo, cum vidua erit, neque damnato in metallum dicendo, cum capere poterit, quia licentia testandi debet inesse testatori tempore testamenti, L. 1. §. sed si filio, ff. de legat. 3. & quia secundum eum, cum nihil possit relinquere spurio, ergo neque spes, quod aliquid est ei relinquere, poterit, & istud dictum Bald. dicit pulchrum, & singulare Paul. de Castr. in leg. 1. col. fin. ff. de regu. catu. qui etiam dicit non obitare dic. leg. in tempus, quia ut ipse ait, loquitur illa. L. quando defectus proventit aliunde, & non a testatore, sed quidquid sit de iure ista opinio, quod spurium possit institui a patre cum legitimum, est communis, & eam tenent communiter Doct. in leg. Gallus, §. instituen. ff. de libe. & posth. ubi vide Alex. defendentem hanc opinionem, & respondentem ad fundamenta Bald. & ibi etiam impugnatur dictum Imol. in dic. leg. in tempus, dicens, non multum stringere, ubi etiam respondet ad dic. cap. avaritia, mihi tamen multum probabilis videtur opinio Imol. & obuians fraudibus, pro qua etiam facit, quia ut notat gloss. in parte, coguntur in leg. eam quam, C. de fideicommiss. & in leg. cogi. §. si qui solidum, ff. ad Trebell. filius spurium cum sit incapax, in totum non potest institui, etiam si gravetur per fideicommissum, ut restituit hereditatem alii, etiam si fideicommissarius esset persona, quae verisimiliter acceptaret, ut & dicit Alex. in dic. §. instituen. column. 2. Nota etiam, quod si filius esset incestuosus, non potest institui, etiam cum capere poterit, ipse neque ejus filius, licet legitimus, secundum Bald. per text. ibi in leg. si quis incesti, C. de incest. nupt. & in hoc etiam videtur inclinare Alex. in dic. §. instituen. adde Bald. in cap. in presentia, de proba. & procedit illa L. quando est incestuosus, & natus ex matrimonio incestuoso, unde idem esset, si nasceretur ex quolibet matrimonio a jure interdicto, ut dicit gloss. in dic. leg. si quis incesti, & adde ad praedicta Corsetum in singularibus, in verbo, bares, non poterit ergo institui majoria in incestuosum filium, vel ejus filium, etiam sub conditione, si legitimum abierit per supra dicta. Dubitari etiam potest circa materiam dic. leg. in tempus, an mulier constanter matrimonio possit alienare rem dotalem conferendo alienationem in tempus soluti matrimonii, & Joan. de Imol. vult, quod non, in repetitio. cap. cum contingat, col. 14. de iurjur. contrarium tamen vult Bald. novel. in tract. de dote, clara 28. column. 4. ad fin. mihi plus placet opinio Imol. cum lex ab ipso initio resistat consilio mulieris alienantis, argum. L. si minor, ff. de seruo. exportan. & ut dos sibi conservetur in casu soluti matrimonii, ut iterum nubere possit, licet in casu, in quo alienatio heret in tempus soluti matrimonii per mortem ipsius uxoris, forte possit procedere opinio Bald. novell. ex quo cessat ista ratio, quod tamen saltem intelligerem, si

(1) La voluntad. Hoc ideo dicit propter contrarium, quod possit formari de L. cum quaffio, C. de leg. nam in dubio cum uno reliquitur totum: alii partem videtur admittere a primo, quod secundo instituto, ut in dicta leg. cum quaffio. vide distindio. Azc. C. eod. in summa, columna. penult. & per Bar. & Imol. in leg. interdum, §. denique, ff. eod.

(2) En seys. Intellige ita, quod constet ex conjecturis, quod intellexit de aliis unciis, & sic videatur, quod voluit excedere assem, ut supra dixi, vide per Bart. in dic. §. denique.

(3) Las doze. Hic enim constat, quod voluit excedere assem: quia totum non potest adiri a parte.

(4) Segundo. Adde L. si quis heredes, ff. eodem, ubi hoc ponitur in fortioribus terminis.

(5) Egualmente. Et sic primo nominatus non habet plus juris, quam secundo, vel tertio loco nominatus, quod inducit Bald. & Ang. in dic. leg. si quis heredes, ad questionem, ut si primus canonicorum habet primam vocem in eligendo Episcopum, non tamen erit per hoc sua vox potentior aliis vocibus canonicorum, & idem dicit Angel. in antianis civitatibus, quorum prima vox est vexilliferi iustitiae, vid. hodie, quod in hoc disponitur per LL. hujus regni.

(6) Que fincaua. Adde L. item quod Sabinus, in versio. alter, ff. eod. not. ergo, quod appellatione residui, vel reliqui nihil continetur, si nihil superest, & facit, secundum Joan. de Imol. adnotab. in leg. seruis quoque, ff. eod. quod quando instituitur filius in re, quae non est in reum natura, vel in re facta, vel religiosa, vel in re propria, quod institutio sit nulla, & filius tanquam praetritus possit dicere testamentum nullum, quod est notabile, secundum Bald. & Angel. in dic. leg. sunt quoque.

(7) Heredad. Bene tamen potest institui incapax in tempus, quod capere possit, L. in tempus, ff. eod. L. sicut, & ibi gloss. ff. quib. mod. usufru. amitta. unde dicit Bald. in leg. si quis instituat, ff. eod. quod si instituat spurium, cum legitimum abierit, id est, cum capax erit, quod tenet institutio per dictam leg. in tempus, & quod videtur, quod interim, antequam legitimum, poterit bonorum possessionem agnoscere, tanquam institutus sub conditione, & poterit bona administrare, tanquam curator, si tamen non legitimum, tenetur reddere rationem de gestis illis, ad quos hereditas pertinet, secundum Baldum, & Angel. ibidem, & licet ibi Joan. de Imol. dicat istud menti tenendum, idem tamen in dict. leg. in tempus, column. 1. dicit, quod hoc forte non procedit, quia esset facere fraudem legi, quae vult, quod spurium non possit se immiscere paternis bonis, LL. 1. & 3. C. de natura. libe. & sub tali colore non videtur posse immiscere, neque ut curator: per id quod habetur in simili, in cap. avaritia, de electio. lib. 8. ino. & plus voluit Bald. in leg. eam quam, col. 11. C. de fideicommiss. versio. & ex hoc inferitur, quod si pater legat spurio cum capere poterit,

asi; quel fazia su heredero en aquella parte quel primero non podria auer; estonce heredara el segundo (8) toda la heredad, e el primero non aura ende nada, quando tal fuesse como sobredicho es.

L E Y XX.

Quando el testador dexa por sus herederos los pobres de alguna Ciudad, entre quales dellos deue ser partida la heredad.

Diziendo el testador: Establezco por mis herederos a los pobres de tal Ciudad, o de tal Villa; o, Mando por mi anima, que sean dados todos mis bienes a pobres: porque dudarian algunos, en quales pobres deuen ser departidos los bienes, del que fiziesse su testamento en esta manera; quereámoslo departir, e mostrar. E dezimos,

Partida VI.

si alienatio esset utilis mulieri per text. in leg. ita constante, ff. de jur. dot. limita etiam, quod habetur in dict. leg. in tempus, per leg. inter stipulantem, §. sacram. ff. de verbo. obliga. & ibi Jalo. colum. 4. vide etiam in materia, quod not. Bart. in leg. 1. §. nuntiatio. ff. de nov. oper. nunti. colum. 5. & Bald. in leg. 1. C. de contraben. emp. & in leg. 1. C. de nundin.

(8) El segundo. Adde L. 2. C. eod. & Azo. C. eod. in summa, col. pen. in fine.

L E X XX.

Testatore Christi pauperes instituyente, aut bona sua eis relinquente, debent ea habere posit in hospitali illius civitatis, vel villae, quam testator nominavit, & intelligitur de his pauperibus, qui exire nequeunt ad mendicandum: sed si nullam designavit civitatem, habebunt bona pauperes hospitalis loci, ubi conditum est testamentum. Hoc dicitur.

(1) Los deuen auer. De omnibus bonis dicit, tam mobilibus, quam immobilibus, quae omnia debent vendi, & pauperibus erogari pretium eorum, non ergo procedit hodie, quod habetur in leg. si quis ad declinandam, C. de Episcop. & Cleric. ubi dicitur, quod immobilia non debent vendi, sed dari hospitali illius loci, ut ex redditibus pauperes sustententur, quod etiam tenet Bart. Bald. & Paul. de Castr. ibi per text. in aubent. de Ecclesiasticis titul. §. si quis autem pro redemptione.

(2) El dar. Non aperit, per quem dabuntur, intelligitur ergo per commissarios testamenti executores, vel si isti non sunt per Episcopum illius civitatis, vel loci, ut in dic. §. si quis autem pro redemptione, & ex hoc videtur commissariis data a testatore potestas alienandi, ut tradit Salicet. in dic. leg. si quis ad declinandam, versio. item vides hic, col. 2.

(3) En aquellos hospitales. Non ergo bona, seu bonorum pretium dabitur hospitali pauperiorum illius loci, ut dicebat dic. leg. si quis ad declinandam, neque similiter erit in arbitrio Episcopi, vel executorum testamenti distribuire illud inter pauperes, quos ipsi vellent, prout & dicebat Bart. ibi imo distribui, & erogari debent inter pauperes hospitalium illius loci, ubi testator iussit, & signanter inter debiles, & claudos, ut statim subdit, & in hoc voluit ista L. disponere secundum, quod disponitur, in dict. leg. si quis ad declinandam, in versio. ubi autem, & in versio. qui enim pauperior, dico circa modum distributionis.

(4) Non pueden salir. Istis fecundior pietas debetur, ut & fecit dominus infirmo, qui triginta & octo annis fuerat in grabato ante probaticam picinam, quem sanavit dominus cognoscens, quia iam multum tempus haberet, quod exire non poterat ad motum aquae, ut

que los deuen auer, (1) e dar, (2) a aquellos que fuesen fallados en aquellos Hospitales (3) de aquella Ciudad, o Villa, que el testador mando: e señaladamente a aquellos, que por algunas enfermedades en que yazen y non pueden salir (4) de los Hospitales, a pedir de que buian; asi como contrechos, o los coxos, o los ciegos, o los niños desamparados (5) que crian en ellos, o los muy viejos, (6) o los que ouiesen otras enfermedades atales, por que non podiesen andar, nin salir de los Hospitales: porque estos lo han mas menester que los otros, que pueden andar a pedir onde buian. E si por auentura, el testador non señalasse los pobres, de qual Ciudad, o de qual Villa son, deuen ser departidos entre los pobres de aquel lugar, (7) do fiziesse el testamento.

F 2

LEY

legitur Joannis cap. 5. v. 5. & ex verbis hujus leg. colligi potest, quod erogari possit, etiam inter incarceratos, etiam pro maleficio, ut & voluit gloss. in cap. Sacrorum, 12. quaff. 2. & tenet Bald. in leg. illud, col. 1. C. de Sacrosanct. Ecclesie, & in leg. sed & si ideo, ff. solu. matris. licet contrarium voluerit Bald. in aubent. contra rogatus, C. ad Trebellia. dicens: Carceratos pro maleficio non esse dignos misericordia, quia dignum est, ut male meriti egestare laborent, L. bona fides, ff. de posth.

(5) Los niños desamparados. Adde Bart. & Doct. in leg. quidam cum filium, ff. de verbo. obliga.

(6) Muy viejos. Decepit ergo inter infirmos numerantur, ut hic, nam ut dicit Terentius, ipsa senectus morbus est, adde Abb. in cap. magna, de vot. 5. nota, ubi inferat ad statum disponens de infirmitatis casu, an procedat in senectute, & adde L. 35. titul. 16. par. 3.

(7) De aquel lugar. Si ille locus est, ubi testator habebat domicilium, intellige, ut in leg. si quis ad declinandam, C. de Episcopi, & Cleric. in aubent. de Ecclesiasticis titul. §. si quis in nomine, collatione 9. & vide L. que conditio, §. final. ff. de conditio. & demonstratio, gloss. in cap. si pater, de testamentis, in sexto, in verbo, pauperes, & Speculator titul. de instrumentis editio, §. nunc vero aliqua, column. 1. versio. Sed quid si testator, & ibi Joannes Andreas in additione incipienti constat, quod tenet institutio pauperum, & per Joannem de Platea in leg. 2. C. de annon. ciuilib. lib. 11. quod dicit limitandum, nisi ex conjecturis aliud appareat: ut si iussit testator distributionem fieri in die sepulturae, & ipse decedit extra locum domicilii in loco, ubi non potest ita alportari in locum habitationis. Quid autem si testator nominationem pauperum commisit suo commissario, an ipse teneatur eligere pauperes domicilii testatoris? Vide per Joannem Andream in dicto cap. si pater, in novella, in gloss. licet certa, col. 5. qui disputat questionem ad partes, & concludit, quod possit eligere, unde velit in tali casu, & dicit se ita conlulisse per leg. cum quidam, primo respon. ff. de legat. 2. & ibi etiam querit, an religiosi pauperes sint aliis pauperibus praefertendi, & inclinat, quod hoc procederet arbitrio Episcopi, ut ibi per eum, & quid si testator jubet aliquid dari Ecclesiae, & in loco sunt plures Ecclesiae, de qua intelligitur? Vide Spec. ubi supra, column. 30. versio. quid si quis legaverit, & ibi Joan. Andr. in addit. & Joan. de Plat. in leg. 1. C. de municip. & origin. libro 10. Bart. & Doct. in dict. leg. qua conditio, §. final. Jal. in leg. qui insulam, ff. de verbo. oblig. & si legat monasterio, & non constat, de quo potius debetur monasterio monialium, quam vitorum, vide Bald. in leg. cum multe, column. 2. C. de donat. ant. nup. & in leg. in multis, ff. de stat. bon. & adde ad praedicta Joan. Fab. & Angel. in §. sed jus quidem civile instit. de jure natu. gen. vel civi.

Que departamento ha entre los herederos del fazedor del Testamento.

Diferencia, e departamento ha, entre los herederos. Ca algunos ha dellos, que son llamados, fuyos del testador. E otros y a, que dizen, necessarios. E y a otra manera dellos, a que llaman, estraños. E fuyos son llamados aquellos, que son hijos, o nietos, (1) o vniectos del fazedor del testamento, si fueren en poder (2) del, a la razon (3) que los fizieren herederos. E llamaron los Sabios antiguos a tales herederos como estos, fuyos; porque son como vna persona, e una cosa,

L E X XXI.

Triplex est hæres, aut fuyus, aut necessarius, aut extraneus, suus dicitur descendens, quia in vita parentis est, quasi dominus hereditatis, nam de bonis eius gubernatur, nec potest sine causa exheredari, necessarius est servus testatoris in toto, vel in parte institutus, quia necessario tenetur hereditatem agnoscere, & tam de suo, quam de hereditate, si non sufficit, tenetur creditoribus, & legatariis satisfacere, & per hoc consequitur libertatem, extraneus est alius præter supra dictos. Hoc dicit,

(1) *Nietos*. Ex filio intellige, ut in §. *in autem instituitur de hæred. quali. & differens*. & intellige etiam, quando nepos succedit avo ex voluntate defuncti, nam si succedat contra, vel præter eius voluntatem, & pater nepotis fuit exheredatus à patre, eodemque avo, tunc nepos non dicitur suus, ex quo præcedit cum pater: neque potest dici quoddam modo dominus bonorum avi, cum exhereditatio summat effectum post mortem. *L. filium, §. sed cum exhereditatio. ff. de bon. poss. contr. tabul.* unde avus non habet necesse instituere, vel exheredare eum, ut dicit Bar. & Doct. in leg. qui in aliena. §. *interdum, ff. de acqui. hæred.*

(2) *En poder*. Clericus tamen, vel monachus, licet non sit in potestate patris, vel avi non definit esse suus hæres patri. *L. Deo nobis §. 6. C. de Episc. & Cleric. L. si ex causa, §. 9. Papinianus, ff. de mino. cum ibi nota. Bald. in leg. penult. in fin. prin. C. de adop. & not. quod licet hodie sit subblata differentia patriæ potestatis, & emancipationis in successione ab intestato, ut in *authen. de hære. ab intesta. venien. §. 1. versic. nullam, collat. 9. L. meminimus, C. de legit. hæred.* tamen adhuc in aliis durante effectus suitatis, ut est in continuatione domini, & transmissione hereditatis non agitur, de primo in *dic. leg. in suis, ff. de liber. & postb. & in §. sui instituitur de hæred. quali. & differens, cum cum simili. de 2. in leg. apud hostes, C. de suis, & legi. hære. L. si fratres, ubi Doct. C. de jur. delib. & per Bar. in leg. liber homo, §. 1. ff. de stipul. ser. & in leg. ventre, ff. de acqui. hæred. & durat etiam in casu *L. 2. tit. 6. ead. par. & in casu L. fin. tit. 6. ead. par.* ubi vid. quæ dixi, & vid. etiam alios casus per Bar. in *dic. authen. in successione*, & durat etiam in his, quæ non à patria potestate, sed à natura, seu naturali causa dependent, quoad jus rumpendi testamentum, ut dicit Bald. quem vid. in *authen. in successione, C. de suis, & legi. hære. & in leg. si nemo, ff. de testa. tut. idem ubicumque existentia suitatis est filio proficua, non enim est, etiam hodie subblata per beneficium abstinendi Bar. in *leg. 1. C. si mino. ab hæred. se absti. ubi per eum, & per eundem in leg. si filius, que patri. ff. de vulg. & pupil. & in leg. filius, qui se paterna, ff. de acqui. hære. & in leg. si nemo, ff. de testa. tut. & per Bald. *L. qui se patris, col. 1. C. unde libe. & vid. in dic. leg. liber homo, §. 1. & non videtur sine hærede decedere, qui suum hæredem filium reliquit, licet se ablineat. L. cum quasi, §. sed & si quis, ff. de fideicom. liber. Bar. in *dit. leg. liber homo, §. 1. durat etiam, & habet locum talis existentia in filiis adoptivis, & legitima-******

con el testador. E aun demas dixeron, que son como señores (4) de la herencia, biuiendo, con sus Mayorales; porque en su vida, han todo lo que les es menester de los bienes, tambien como los padres, e los abuelos. E otrosi, porque a la su fin, non los pueden desheredar, (5) sin cierta, e derecha razon. E necessarios herederos son dichos los sieruos, (6) a quien sus señores fazen herederos de lo fuyo, en todo, o en parte: e son llamados así, porque son tenudos de otorgarse por herederos de su señor, maguer non quieran. E por tal establecimiento como este son luego libres: (7) e han de pagar luego las debdas, e las man-

tis, ut tradit Bald. in *leg. eam quam, 1. col. C. de fideicom. & cum existentia sui hæredis sit quoddam intellectuale ex reliquis LL. duodecim tabularum insertum suis hæredibus, an possit suus hæres expresse renuntiare omni iure suitatis? Bald. dicit, quod non in *leg. quidam elegio, 20. C. de jur. delib. col. 4. vid. ibi Alexan. in addit. dicit etiam Bald. in leg. unica, col. 4. C. quando non petens, partes, & C. quod contra existentiam suitatis non potest prescribi.**

(3) *Sazon*. I. tempore, quo moritur testator, ut in §. *sui autem instituitur de hæred. quali. & differens*. sic in successione ab intestato, an quis sit suus tempus mortis inspicitur, & si testamentum desituitur, inspicitur tempus, quo testamentum desituitur, ut habetur in *leg. 1. §. sciendum, ff. de suis, & legit. hæred. ubi Bar.*

(4) *Como señores*. Concor. *L. in suis, ff. de liber. & postb. & cum dic. §. sui instituitur de hæred. quali. & differens*. sic in successione ab intestato, an quis sit suus tempus mortis inspicitur, & si testamentum desituitur, inspicitur tempus, quo testamentum desituitur, ut habetur in *leg. 1. §. sciendum, ff. de suis, & legit. hæred. ubi Bar.*

(5) *Como señores*. Concor. *L. in suis, ff. de liber. & postb. & cum dic. §. sui instituitur de hæred. quali. & differens*. sic in successione ab intestato, an quis sit suus tempus mortis inspicitur, & si testamentum desituitur, inspicitur tempus, quo testamentum desituitur, ut habetur in *leg. 1. §. sciendum, ff. de suis, & legit. hæred. ubi Bar.*

(6) *Sieruos*. Non reperies ultra servum aliquem dici necessarium hæredem, ut hic videt, licet aliquando hæres liber cogatur adire, ut in *leg. quia poterat, & in leg. egi, cum simili, ff. ad Trebel. dicebat etiam Christophor. Por. instituta ad legem falcid. in princip. quod hæres militis cogetur adire ex privilegio militari, tamquam necessarius hæres. Cujus contrarium tenet Jason in *leg. in testamento, 12. C. de testam. mili.**

(7) *Son luego libres*. Adde *L. 3. supra eodem, & L. cum quidam, C. de necessa. ser. hæred. instit. & insti. quib. ex caus. manumit. non poss. §. licet autem, & C.*

(8) *Ganassen despues*. Contrarium videtur disponi in §. *1. instituitur de hæred. quali. & differens, versic. & per hoc tamen, sed dic, ut ibi in gloss. quæ fuit Azo. in summa instit. eod.*

mandas, del fazedor del testamento; tambien de los fuyos propios bienes dellos, que auian ganado ante de la muerte del testador, como de los otros que ganassen despues, (8) quando la herencia non cumpliesse a pagarlos. E estraños herederos son llamados todos aquellos, que non son de ninguna destas maneras sobredichas de herederos, a que dizen, fuyos, y necessarios.

L E Y XXII.

Qual tiempo deue ser catado, en que el heredero puede ser establecido, o non.

Los herederos, a que dizen fuyos, así como los que descendien del testador, maguer a la razon que los estableciesen, fuesen atales, que non pudiesen ser puestos por herederos de otro, si al tiempo qual padre, o el abuelo muriesen, non ouiesse este embargo, podrian auer la herencia (1) dellos. Mas los otros heredero, a que llaman necessarios, (2) deuen ser atales, en el

(8) *Ganassen despues*. Contrarium videtur disponi in §. *1. instituitur de hæred. quali. & differens, versic. & per hoc tamen, sed dic, ut ibi in gloss. quæ fuit Azo. in summa instit. eod.*

L E X XXII.

Sufficit hæredem suum à empore motis testatoris esse capacem: sed in necessario requiritur capacitas tempore institutionis, & mortis testatoris, in extraneo autem tempore institutionis, & mortis, & additionis hereditatis, alias defertur hereditas substitutis, vel conjunctis, & in eorum defectu venientibus ab intestato. Hoc dicit,

(1) *Herencia*. Approbat opinionem Joannis, de qua per gloss. in *leg. si alienum, §. in extraneis, ff. eod.* in verbo, *hereditatem*, ut in hærede suo, etiam respectu capacitas, & etiam si nitatur, ex testamento sufficit capacitas tempore mortis patris, gloss. tamen ibi, & Docto. communiter, licet hoc fateatur sufficere, quoad hoc, ut sit suus hæres, non tamen concedunt respectu capacitas, imò exigunt capacitem, etiam tempore testamenti, si nitatur succedere ex testamento, tene ergo menti istam leg. partitaram, quæ est contra illam communem opinionem, & sic limitatur *L. penult. ff. de reg. jur. & attenda dispositione hujus leg. partitaram, non procedit dictum Bald. in *dit. §. in extraneis*, cum dicit, quod si pater instituit filium, qui tempore institutionis erat frater minor, & sic funditus incapax hereditatis, ut in *clemen. exivi, versic. cunque, de verb. signific. quod & si postea auctoritate Papæ fiat monachus, vel Episcopus, ita quod sit capax, quod nihilominus non tenet institutio, cum exigatur capacitas tempore testamenti, & idem dicit, si filius esset incapax ex forma juris, vel statutorum, nisi forte dicas, quod in filio fratre minore adhuc procedat dictum Bald. ex eo, quia habetur pro mortuo, juxta not. per eundem Bald. in *leg. deo nobis, si qua mulier, C. de Sacrosanct. Eccles. & in leg. Deo nobis, colum. 5. C. de Episcop. & Cleric. & sic non poterit dici suus hæres, quod etiam exigit ista *L. partitaram*. Sed ad hoc potest responderi, quod cum ista sitas inspicitur tempore mortis, ut hic, & in §. *sui instituitur de hæred. quali. & differens*. & iste tunc reperitur capax, quod erit suus hæres, pro quo facit, quod not. Angel. in *leg. bis verbis, §. interdum, ff. eod.* ubi allegavit illud dictum Bald. & in fine postea subdit, de fratre autem minore dubito, quia relicum ei videtur relictum religioni, unde licet religio sit incapax, si postea ipse efficiatur capax ex benignitate, videtur institutio confirmari, & per hoc videtur casus in *leg. si servus ejus, qui capere non potest, ff. de acqui. hæred.****

tiempo que los señores les establecen por herederos, e a la razon de la muerte de los testadores, que non ayan algunos de los embargos, que dizen en las leyes deste nuestro libro, por que non puedan ser herederos. Pero los herederos que son dichos, estraños, ha menester que sean de tal condicion, que non puedan ser embargados por razon de sus personas, en tres temporales. El primero es, quando los establecen por herederos. El segundo, quando mueren los testadores. El tercero, quando se otorgan por herederos. Ca, si en qualquier destas temporales (3) ouiesen alguno de los embargos por que non puedan los omes ser herederos, perderian por ende la herencia; e auerla y en los otros que fuesen establecidos en su lugar dellos, a que dizen en latin, substitutos, (4) o los otros (5) que fuesen establecidos en vno con ellos en el testamento. E si ninguno destes non ouiesse y, eitonçe tornaria la herencia a los parientes mas propinquos del finado.

LEY

(2) *Necessarios*. Sequitur opinionem gloss. & communem in *leg. si alienum, §. in extraneis, ff. eod.*

(3) *Temporales*. Limita, nisi quis instituitur in tempore, cum erit capax: tunc enim unum tantum tempus, scilicet, acquisitionis inspicitur, ut in *leg. in tempus, ff. eod.* Secundo limita, quando capacitas reducitur ex causa, quæ retrorahitur, ut in hæretico, vel rebelli restituta, vel spurio legitimo testatore vivo, ut not. Bald. & Joan. de Imol. in *dic. §. extraneis, & Angel. in leg. bis verbis, §. interdum, ff. eod.* vid. per Bald. in *leg. 1. C. qui non poss. ad liberta. perveni. versic. pone damnato ad perpetua vincula, & C.* Sed quid si hæres institutus, qui tempore conditi testamenti, & mortis testatoris erat secularis, intravit religionem fratrum minorum ante aditam hereditatem, & eam professus est, deinde absolutus est à regula per Papam, vel factus est Episcopus, numquid potest adire hereditatem? Videtur, quod sic, ex quo istis tribus temporibus reperitur capax: contrarium tamen in hoc casu tenet Joan. Fab. in §. *in extraneis instituitur de hæred. quali. & differens*. vide ibi per eum.

(4) *Substituto*. Substitutus namque incapax, imò & venientes ab intestato, si non esset institutus, excludunt sicutum, vide in *leg. 3. ff. de his, qui pro non scrip. habent. & tenent communiter Docto. in leg. 1. C. de hæred. instit. & dixi supra eod. leg. 4. si tamen institutus non esset incapax, sed indignus, tunc fides admitteretur exclusio substituto, ut tenet Bar. in *leg. 1. col. 6. versic. item quero quid si hæres, ff. de vulg. & pupil. & in leg. si sequens in prin. ff. ad filiam. & procedit, siue adiverit institutus, siue non adiverit, & est communis sententia, ut attestatur Alex. in *dic. leg. 1. col. 11. versic. quartus hic Bar.***

(5) *Otros*. Si non esset substitutus, admittuntur cohæredes: si tamen esset substitutus, præferunt cohæredes, ut in *leg. penult. ff. de injust. rup. & in leg. unica, §. in primo, & §. pro secundo, C. de cadu. toll. & hic: deficiente vero substituto, cohæredes veniunt per se accessendi, quia quis non potest decedere per parte testatus, & pro parte intestatus, & quod illud, quod non datur incapaci, applicetur conjuncto, & non venientibus ab intestato, tenet Bald. in *leg. eam quam, col. fin. C. de fideicom. versic. modo juxta prædicta allegat. L. si Titio, & Manvio, §. Julianus, ff. de legat. 2. sed melius probatur in ista leg. partitaram, cum subdit: *E si ninguno destes, & C.* licet hæc *L.* loquitur in hereditatibus, in quibus de necessitate portio incapaci debet accrescere capaci aduenti ex regula, quam dixi Bald. vero loquitur in legato, in quo cessat ista ratio, adde nota. per Alex. in *leg. si is qui, ff. de vulg. & pupil. colum. 2. & 3. circa illius legis intellectum.***

LEY XXIII.

Quando un fieruo es de muchos, como el uno dellos lo puede fazer su heredero.

Si el vno (1) de los señores de algun fieruo lo faze su heredero, e lo aforra; e lo dexa por su heredero, folamente con entencion (2) que sea franco, tenudo es el otro de tomar el precio, por razon de la parte que el auia en el. Mas si lo fiziesse heredero, con entencion que fuesse (3) despues fieruo, ganaria por ende el otro señor la herencia del testador, e demas, fincaria el fieruo todo fuyo: pero si amos los señores quisiesen fazer el fieruo, que auian en vno, heredero necesario, non lo podrian fazer; fueras ende, por alguna destas dos razones. La vna es, quando ellos amos a dos lo fiziesen su heredero, e libre, e muriesen despues los señores todos en vno, (4) así como en mar, o cayendoles la casa de fulo, o de otra manera. E la otra es, quando los señores que han vn fieruo de fo vno, a quien estableciesse el vno dellos por su heredero con tal condicion, diciendo así: Establezco por mio heredero a fulano, que es mio fieruo, e de fulano mio compañero, que sea heredero, e libre, si tal ome, que es ydo en romeria a Santiago, tornare; si el otro compañero estableciesse aquel mismo fieruo por heredero en esta manera sobredicha, e fo esta misma condicion, valdra tal establecimiento, si la condicion se cumpliere. (5) E esto mismo seria, maguer lo estableciesse el vno to vna condicion, e el otro fo otra, si acadesciesse, que amas las condiciones (6) se cumpliesen.

LEY XXIII.

Como el señor non puede fazer todos sus fieruos herederos, e libres, quando non ouiesse otros bienes, de que pagar las deudas que deuia.

Obligado seyendo algund ome a muchos, por debdo, o por otras cosas que deuiesse dar, o fazer, si este tal ouiesse todos los bienes suyos, o la mayor partida dellos, en fieruos, e los quisiesse todos tornar libres, por fazer engaño a aquellos a quien deuia algo, non podria: (1) pero bien podria algunos dellos (2) establecer por sus herederos en su testamento. Ca derecho es, que aquellos que son pobres, o encargados de deudas, que pueden establecer por herederos algunos de sus fieruos, que les defiendan su fama, e respondan por ellos, e finquen en su lugar despues de su muerte.

LEY XXV.

Si el señor que establecio su fieruo por heredero, lo vendio despues, como puede auer el comprador la herencia, en que era establecido el fieruo.

Si algun testador estableciesse su fieruo por heredero en su testamento, e despues desto lo vendiesse, o diesse, o lo enagenasse (1) en qualquier manera, semeja, que pues lo enageno, que se arrepentio porque le auia fecho libre. E por ende, aquel a cuyo señorío passo el fieruo, heredara los bienes del testador sobredicho, si non fiziesse despues otro heredero. E si muchos omes ouiesen un fieruo, e non todos igualmente, a quien estableciesse alguno otro en su testamento por su heredero, cada vno de los señores heredara en los bienes que fueron dexados a tal fieruo como este, segun cabe a cada vno (2) la parte que auia en el.

TI.

LEX XXIII.

Unus ex dominis potest instituire seruum communem cum libertate heredem necessarium, & tenetur alter dominus recipere suae partis aetimationem, sed si sine libertate instituat, habebit alter dominus hereditatem testatoris, & remaneret seruus totus eiusdem domini. Ambo tamen domini non possunt cum sibi heredem facere necessarium, nisi ambo insimul deciderissent, vel sub eadem conditione, aut diuersis, quae insimul implerantur, instituant eum cum libertate. Hoc dicit.

(1) Si el vno. Sumpta est haec lex ex dictis Azo. C. de necess. seru. hered. instit. in summa, col. 2. versic. si autem quis instituat.

(2) Con entencion. Hoc sic licet expresso, ut dicit Azo. ubi supra.

(3) Con entencion que fuesse. Simpliciter scilicet eum instituyendo sine libertate, ut ponit Azo. etiam ubi supra.

(4) Todos en vno. Adde L. duo socii, ff. de hered. instit. ubi Angel. inducit ad currentes simul ad bravium, & ibi etiam Joan. de Imol. inducit ad alia, vide ibi, & per Bar. in leg. hoc articulo, eod. tit.

(5) Se cumpliere. Intellige, si dies libertatis, & hereditatis ex testamento amorum simul cedat, ut quia extitit conditio, vivo utroque testatore, ut patet in leg. duo socii, & ibi Paul. de Cast. ff. eod.

(6) Las condiciones. Sequitur Azo. ubi supra, qui dicit hoc procedere, quando illae duae condiciones simul extiterint, & intellige simul, id est, ante mortem utrius-

LEX XXIII.

que domini, ita ut pariter cedat dies libertatis, & hereditatis, ut dixi in gloss. praecedenti.

Debitis oneratus bona sua, vel maiorem partem habens in seruis, potest aliquos ex eis cum libertate instituire heredes, & erunt necessarii. Hoc dicit.

(1) Non podria. Haec fuit lex Eliastentia, de qua instit. quib. ex caus. manum. non poss. in princip.

(2) Algunos dellos. Quando esset solvendo, plane procedit, licet plures instituat, si autem non esset solvendo, tunc tantum unum, & non plures, ut dicit Azo. C. de necess. seru. hered. instit. in summa, & gloss. in §. 1. instit. quib. ex caus. manum. non poss. & vide L. qui solvendo non erat duos apollonios, ff. eod.

LEY XXV.

Servum suum heredem institutum postea alienans, videtur penitere de libertate donata, & si moritur cum illo testamento, ille, cuius est servus, erit haeres: sed si plures domini habeant seruum, & ab aliquo alio fuerit institutus, omnes acquiruntur eius hereditatem, pro partibus dominicis. Hoc dicit.

(1) Enagenasse. Concordat cum §. servus instit. de hered. instit. & vide ibi per gloss.

(2) Segun cabe a cada vno. Concordat cum §. servus autem plarium, instituta eodem.

TITULO III.

De las Condiciones que pueden ser puestas, quando establecen los herederos en los Testamentos.

Condiciones ponen los omes a las vegadas en sus testamentos, e mayormente en aquel lugar do establecen los herederos. E pucs que en el Titulo ante deste fablamos de los establecimier tos dellos, queremos aqui dezir, de las condiciones que pueden ser y puestas. E mostraremos, que quiere dezir condicion. E quantas maneras sou dellas. E en que manera deuen ser fechas, e puestas, e entendidas, en los testamentos. E quales deuen valer. E quales non.

LEY I.

Que cosa es Condicion, e quantas maneras son della, e como se pone.

Condicion, es vna manera (1) de palabra, que suelen los fazedores de los testamentos poner, o dezir, en los establecimientos de los herederos, que les aluenga la pro de la herencia, o de la manda, fasta que aquella condicion sea cumplida. E los fazedores de los testamentos, a las vegadas, ponen condiciones paladinas, en estableciendo los herederos. E a las vegadas, maguer non las ponen, entiendense calladamente, (2) bien así como si fuesen y escritas, e puestas. E aun entre aquellas condiciones que ponen los

omes señaladamente en sus testamentos, dellas (3) y a, que pertenescen al tiempo pasado, e otras al tiempo presente, (4) e otras y a, que pertenescen al tiempo que es por venir. E aquellas que pertenescen al tiempo que es por venir, algunas y a que pueden ser; e algunas que non, que son dichas en latin, impossibles. E dellas que non pueden ser, atales y a dellas, que se non pueden cumplir por embargamiento de natura, (5) e atales y a, que las embarga el derecho, (6) e otras, que se embargan de fecho, (7) e otras y a, que non pueden ser, porque son dubbosas, e ecuras. (8) E de las condiciones que pueden ser, algunas y a dellas, que son en poder (9) de los omes para cumplirlas. E otras y a, que son en auentura, (10) si seran, o non. E otras y a, que son mezcladas, (11) que en parte cuegan del poder de los omes, e en parte estan en auentura. E fazense por estas palabras, diciendo: Fago a fulano mi heredero, si el diere, (12) o fiziere tal cosa, a tal Eglefia, o en otra manera (13) semejante desta.

LEY II.

De las Condiciones del tiempo pasado, e del presente, e del que es por venir; como se deuen poner en los establecimientos de los herederos.

Poniendo algund ome condicion del tiempo pasado, o del presente, quando estableciesse a otro por su heredero, si aquella cosa en que es puesta la condicion fuere verdadera, vale el establecimiento, luego (1) que es fecho. E esto seria, como si dixesse: Establezco por mi heredero a fulano, si el Rey fizio a tal ome Adelantado; o

Carrillo lib. 2. Conseru. leg. 18. n. 50.

TITULUS IIII. DE CONDITIONIBUS INSTITUTIONUM.

LEX I.

Est conditio differens testamenti dispositionem usque ad ejus complementum, & est duplex, quandoque est tacita: quandoque expressa, & etiam quaedam conditiones sunt de praesenti, & quaedam de praeterito, & quaedam de futuro, & istarum de futuro, quaedam sunt impossibiles de natura, & quaedam de jure, quaedam de facto: & aliae sunt perplexae dubitativae, & obscurae, & aliae possibiles, & possibilium quaedam sunt potestativae, quaedam casualis, quaedam mixtae, ut in sequentibus legibus determinatur. Hoc dicit.

(1) Manera. Sequitur diffinitionem Azo. C. de conditio. instit. in summa, in princip. & gloss. in rubrica, ff. de conditionibus, & demonstrationibus. Quam tamen impugnat Bartolus in leg. 1. ejusdem tituli. Socius vero defendit eam in dicta rubrica: vide per eos, & Abb. etiam in rubrica de conditio. apposta, & ante eum Cardina. Florenti. in capitul. verum, eodem titulo, qui dicunt, quod conditio est adjectio apposta, vel subintellecta in dispositione, suspendens, vel relolvens dispositionem.

(2) Calladamente. Ut in leg. generaliter, C. de institut. & substitut. L. 1. §. fin. ff. de condit. & demonstrat. & vid. infra eod. L. 10.

(3) Dellas. Adde L. cum in secundo, ff. de injust. rupt. & ibi vide concordantias in gloss.

(4) Tiempo presente. Improprie tamen dicuntur condiciones, quae ad praesens tempus referuntur, secundum Bar. in leg. 1. col. 1. ff. de conditio. & demonstrat. & habetur infra eod. L. 2.

(5) De natura. Vid. infra eod. leg. 3.

- (6) El derecho. Vide in dist. leg. 3.
(7) Fecho. Vide infra eod. leg. 4.
(8) Ecuras. Vide infra eod. leg. 5.
(9) En poder. Vide infra eod. leg. 7.
(10) En auentura. Ut infra eod. leg. 8.
(11) Mezcladas. Vide infra eod. leg. 9.

(12) Si el diere. Habes hic, quod dictio, si, facit conditionem, quod etiam voluit gloss. in leg. 1. ff. de conditio. & demonstrat. ubi vide Bart. col. 1. versic. primo ergo quaro, adde etiam LL. 1. & 2. tit. 4. partida 4. & limita, nisi esset casus, in quo dictio (si) potius saperet monitionem, quam conditionem, ut not. Joan. de Imol. in cap. venerabilis, de offic. de lega. tradit Alex. consil. 2. volum. 2.

(13) En otra manera. De aliis dictionibus, & verbis, quae inducunt conditionem, ut de dictione cum, ita, secundum, & aliis multis, vide per Bart. in dista leg. 1. & de dictione, secundum, vid. per Bald. in leg. pen. C. de instit. & substitut. & de dictione, ut, vide per Bald. in leg. si mulier, C. de jur. dot. de dictione, ita, vid. per Bal. in praesud. feudorum, 11. col. gerundium etiam adjectum verbo, vel participio futuri temporis, inducit conditionem, ut in leg. si tu ex parte, ubi vide. Bar. ff. de acquir. hered.

LEX II.

Conditioes de praeterito, vel de praesenti non suspendunt testatoris dispositionem: quia si verum sunt pro non appositis habentur, ideo non sunt proprie conditiones, nisi quae sunt de futuro. Hoc dicit. Habuit ortum a leg. cum in secundo, ff. de injust. & irrit. test. facit, ff. si cert. petat. L. cum quid, & L. se. & de verb. oblig. L. conditiones, & instit. de verb. obliga. §. conditiones, & de condit. instit. L. instituto. §. final.

(1) Luego. Ut in leg. cum in secundo, ff. de injust. rupt.