quiſieſſe (1) llegar la querella a derecho. Eſſo miſmo ſeria, ſi acuſaſſe a aquellos que ſoſpechaſſe que le auian muerto, e dieſſen la ſentencia contra el heredero, aſſoluiendo los acuſados, e quitandolos de la acuſacion que auian fecho dellos. Ca, maguer non ſe alçaſſe (2) de tal juyzio, non perderia porende la heredad. Otro tal ſeria, ſi el heredero fueſſe menor (3) de veinte, e cinco años; o ſi aquellos que ouieſſen muerto al teſtador, non podieſſen ſer fallados, (4) para fazer juſticia dellos. Ca, por qualquier deſtas razones ſobredichas en eſta ley, que non fueſſe tomada vengança de la muerte del teſtador, non perderia la heredad porende: porque ſe entiende que non finco por el.

LEY XVI.

Como, quando el Rey, o ſu Mayordomo, recabda las herencias de los herederos, que non las mereſcen, a que dizen en latin, Indigni, es tenudo de pagar las debdas, e las mandas, a los que fueren ſeñores dellas.

LA deſconoſcencia, e el yerro que el heredero faze, en non querer vengar por juyzio la muerte de aquel a quien hereda, non deue empeſcer a los otros, que non auian culpa. E porende dezimos, (1) que el Mayordomo, (2) o el Procurador de la Camara del Rey, que ouiere a recabdar lòs bienes que eſtos atales deuen heredar, aſsi como ſobredicho es, porque los non mereſcen auer, que deue pagar las debdas (3) que fincaron del teſtador, faſta en aquella quantia, que montare lo que el reſcebio (4) de la herencia. Otroſi dezimos, que deue pagar las mandas (5) que fueren eſcritas en el teſtemento del finado, faſta en aquella ſuma, que montare lo que la Camara del Rey reſcibio de aquellos bienes; tirando ende la quarta parte (6) para el Rey, ſegun que la deue retener para ſi el heredero: e eſta quarta parte ſe deue ſacar de las mandas, quando non fincare tanto de la heredad, de que ſe podieſſe entregar della.

LEY XVII.

Por quales razones, la herencia que el heredero perdieſſe por yerro que ouieſſe fecho, non la deue auer el Rey.

CVydarian (1) algunos, que todas las coſas que ſon tomadas a los que las non mereſcen, que deuen ſer de la Camara del Rey. E porende dezimos, que coſas y ha, (2) en que non ſeria. E eſto ſeria, como ſi dixeſſe el teſtador, e mandaſſe a algun ome alguna coſa ſeñaladamente; e deſpues deſto dixeſſe, que rogaua a aquel ome, que fueſſe Guardador de ſus fijos; a que llaman en latin, Tutor. Ca, ſi eſte atal non quiſieſſe ſer Guardador de los moços, non mereſcia auer la manda. Pero tal manda que ſe toma a eſte, por razon que era deſconoſciente al fazedor del teſtamento, ſera de los huerfanos (3) ſobredichos, e non del Rey. Otroſi dezimos, que ſi algun ome furtaſſe el teſtamento en que le ouieſſe fecho alguna manda, que la pierde (4) por eſta razon, e que deue ſer de los herederos del teſtador, e non del Rey. E aun dezimos, que ſi el teſtador eſtableſciere por ſu heredero a alguno, cuydando ſin dubda ninguna, que era ſu fijo; que ſi deſpues de la muerte del teſtador fueſſe ſabido en verdad, que non lo era, perderia (5) porende el heredero tal heredad: porque non la mereſce auer, pues que ſabido es verdaderamente, que non es ſu fijo del finado. Pero tal herencia como eſta non ſeria del Rey, mas de los parientes mas propincos del teſtador, ſi los ouieſſe. E ſi parientes non ouieſſe, eſtonce deue ſer del Rey. Eſſo meſmo ſeria, ſi algun Chriſtiano eſtableſcieſſe por ſu heredero a algun Herege, o Moro, o Judio. (6) Ca, la heredad en que fueſſe eſtableſcido por heredero alguno deſtos ſobredichos, auerla y an los mas propincos parientes (7) del teſtador, e non el Rey, maguer eſtos atales non la mereſcieſſen auer. Otroſi dezimos, que quando algun fijo fueſſe ſin piedad, que non quiſieſſe penſar de ſu padre, que fueſſe furioſo, o deſmemoriado, podiendolo fazer, e penſaſſe otro eſtraño del, ſegun diximos de ſuſo en las leyes (8) que fablan en eſta razon; que porende pierde la heredad, como ome que la non mereſce auer. Con todo eſſo, tal herencia como eſta non ſeria del Rey, mas de aquel eſtraño ſobredicho, que penſo del, dandole lo que le era meneſter en ſu vida. Eſſo miſmo ſeria, ſi algun ome yoguieſſe en catiuo, e el fijo, o el otro que lo ouieſſe a heredar, non lo quiſieſſe ſacar de catiuo, aſsi como de ſuſo diximos. Ca, maguer eſte atal perdieſſe la heredad, e non la mereſcieſſe auer por tal razon como por eſta, non ſeria del Rey; mas deue ſer dada para ſacar catiuos, aſsi como ya diximos. (9)

Fermosini in vale gat. 36. n. 4. et 14. pag. 169. Carillo lib. 2. Controv. cap. 16. n. 44.

(1) *Non quiſieſſe.* In ſupremo domino, vel judice ex cujus negligencia non eſſet ſuperior, cui fieret querela de negligentia, vel judicis malitia plane procedit, ſi vero eſſet judex inferior, querelandum eſſet coram ſuperiori, nam ſi inferior gravat denegando jus, poteſt adiri ſuperior: ut cogat judicem, ut parti petenti reddat jus, ut *in authent. ut different. judic. §. ſi vero, col. 9.* vel ut ipſe ſibi juſtitiam faciat cum ex negligentia devoluatur juriſdictio ad ſuperiorem, ut *in authent. de quæſtio. §. ſi vero forſan.* & ibi Bart. *col. 6.* & per Joann. de Plat. *in leg. nemo carcerem, C. de exactor. tribu. lib.* 10.

(2) *Non ſe alçaſe.* Adde *L. propter veneni, §. fin. ff. ad Syllan.* & intellige ſecundum Bart. ibi, quando ſententia eſt bene lata: vel eſt dubium, quia tunc præſumitur pro ſententia, vel ſi excuſaretur propter inopiam, alias ſi male eſſet lata appellare tenetur, & etiam tenetur ſi pars adverſa appellavit, ei reſpondere ſecundum gloſſ. & Angel. ibi & ſi appellavit proſequi tenetur, *L. minoribus, C. de his quibus ut indign.*

(3) *Si el heredero fueſſe menor.* Adde *L. minoribus, C. de his quibus ut indign.*

(4) *Non podieſſen ſer fallados.* Adde *L. tertiam, §. ſi quis ignorans, ff. ad Syllania.*

LEX XVI.

Hæreditate per regem ab hærede defuncti necem, non vendicante, evicta hæres ſatisfaciet creditoribus, juxta vires hæreditarias, & legatariis retenta falcidia quam erat hæres habiturus. Hoc dicit.

(1) *Dezimos.* Proſequitur nota, per Azo. *C. de his quib. ut indign. in ſumma, col. fin. verſic. & eſt ſciendum.*

(2) *El mayordomo.* Facit ad id, quod dixi ſupra *eod. L.* 14. *in gloſſ.* 1.

(3) *Las debdas.* Adde *L. non poſſunt, ff. de jur. fiſc.*

(4) *Lo que el reſcibio.* Et ſic, fiſcus licèt non conficiat inventarium, non tenebitur ultra vires hæreditatis ut hic & *in dict. leg. non poſſunt, & in leg.* 1. *§. an bona, ff. de jure fiſci*, ubi hoc notat Bart. & Alber. *in dict. leg. non poſſunt*, colligit, quod ſi alicujus malefactoris bona ab fiſcum perveniant, non tenetur ultra quam ad eum pervenit, & intellige quando jure devolutionis quia vacantia, ſeu confiſcationis fiſcus ſuccederet: quia tunc non dicitur in hæreditate ſuccedere, *L.* 3. *§. eadem conſtitutio, ff. de fideicommiſſar. liber.* cum gloſſ. ibi, & ideo non tenetur ultra vires hæreditatis, ut *in dict. leg.* 1. *§. an bona, & hic*, & ita intelligit Bart. *in rub. ff. de acquir. hæred. verſic. & ex hoc apparet*: unde ſecus eſſet, quando fiſcus ſuccederet, ut hæres, & jure hæreditario.

(5) *Las mandas.* Adde *L. cum fiſco, ff. ad Syllania. & L. dicitur, ff. de jure fiſci.*

(6) *La quarta parte.* Adde *L. Marcellus, §. final. ff. ad Trebellian.*

LEX XVII.

Si legatarius conſtitutus tutor in teſtamento recuſet officium, perdit legatum, pupillo applicandum: & ſi teſtamentum celat perdit legatum hæredi acquirendum. Item hæres tanquam filius inſtitutus, ſi apparet non eſſe filium, perdit hæreditatem conſanguineis defuncti proximioribus applicandam: quibus non exiſtentibus regi applicatur, idem ſi infidelis, vel hæreticus inſtituatur. Item filio patrem furioſum alimentare nolente, applicatur hæreditas extraneo de eo curante, & hærede captivum non redimente diſtribuitur hæreditas in redemptione captivorum. Hoc dicit.

(1) *Cuydarian.* Proſequitur notata per Azo. *in ſumma, C. de his quib. ut indig. col. fin. verſic. præter hoc ad majorem notitiam hujus tituli*, & vide notab. per Bartol. *in leg. fin. pen. & fin. col. ff. de his quib. ut indign.* & per gloſſ. *in leg. hæreditas, C. eod.*

(2) *Coſas y ha.* Regula ergo erit ex iſta L. quod quidquid aufertur ab indigno, applicatur fiſco, adde *L. Papinianus, §. meminiſſe*, & ibi gloſſ. & Bart. & Paul. *ff. de inoffic. teſtam.* ubi Paul. limitat, & intelligit, quando propter ſuum delictum erat indignus, alias ſecus, ut *in leg. penult. C. de lega.* 1. *C. de ſecundis nupt. L. ſi pater, C. de hæredibus inſtituend.* idem tenet Bart. *in leg. aufertur, in principio, ff. de jure fiſc.* & adde ad *dict. regulam, L. qui contra*, & ibi Bald. *C. de inceſt. nupt.* hæc regula, limitatur, ut hic vides in multis caſibus: tu etiam limita in hærede indigno inſtituto, qui non adeat, ſed repudiet hæreditatem: nam tunc hæreditas non applicatur fiſco, ita Bart. per text. ibi *in leg. ejus, §.* 1. *ff. de jure fiſci*, cum enim indignus non acquiſierit, non poteſt dici, quod auferatur ab eo, Bald. tamen *in leg. eam quam, C. de fideicom. col.* 2. *verſic. quæro quid ſi teſtator*, limitat hoc niſi indignus repudiaverit in fraudem fiſci, quod dicit, præſumi ſi hæreditas erat locuples, vel expediens fiſco, allegat, *L. cum fiſco, ff. ad Syllan.* quod tamen ipſe limitat, quando indignus vivat adhuc tempore mortis teſtatoris: ſecus, ſi deceſsit ante mortem: quia ratione indignitatis, nihil poſſet auferri: cum dies indignitatis non ceſſerit *L. fin. §. fin. ff. de his quib. ut indign.* quod habetur tamen per gloſſ. & Bart. *in leg. ſi ſequens, in princ. ff. ad Syllan.* videtur his dictis obſtare, cum loquitur ibi quando hæres fuiſſet jam negligens in vindicanda nece defuncti: & ſic ex negligentia jam erat jus quæſitum fiſco: & ſic eſt præſumptio, quod in fraudem fiſci non adeat: & ſic vult quod hæreditas indiſtincte auferatur ab indigno, ſive adeat, ſive non adeat. Idem etiam tenet Bartol. *in leg.* 1. *in* 4. *quæſt. princ. verſic. item quæro*, quid ſi hæres inſtitutus eſſet indignus, *ff. de vulg. & pupil.* ubi Alexand. *col.* 11. dicit iſtam eſſe communem opinionem, Socin. etiam ibidem 34. *col. verſic. circa* 7. *quæſt.* Bart. aſſerit hanc eſſe communem concluſionem, quod fiſcus auferat hæreditatem ab indigno etiam excluſo ſubſtituto: quam limitat ut non procedat in eo, qui nullo modo eſt capax, quia tunc fiſcus non ſuccedit, *L.* 1. *C. de hæred. inſtit.* Secundo limita, ut procedat quando inſtitutus recuſavit, vel infraudem fiſci diſtulit adire: ſecus, ſi mortuus fuiſſet hæreditate ſine fraude non adita: quia tunc fiſcus non admititur, ſed ſubſtitutus. Tertio limita, niſi iſtitutus repudiaret, antequam fieret indignus, *L. antequam, ff. ad Syllan.* & voluit Bart. *in dict. leg. ſi ſequens.* Quarto limita, niſi datus eſſet ſubſtitutus hæredi indigno in eo, quod capere non poſſet, ut tenet Angel. per illum text. *in leg.* 2. *C. de hæred. inſtitit. & in leg. in tempus, ff. eod.* & licèt Socin. contra iſtam ultimam limitationem arguat ex eo, quod expreſsio ejus quod tacite ineſt, nihil operatur: & non ſolvat: poteſt dici, quod iſta expreſſio eſt per alium modum quam tacite inſit, cum dicit in eo quod capere non poſsit, quod verbum poteſt comprehendere etiam in capacitatem ſupervenientem ex indignitate: quod non comprendit id quod tacite ineſt, ſcilicet ſi non adierit, vel adire non potuerit, quòd refertur ad aliam incapacitatem, quæ non proveniat ex indignitate ad quam L. in iſto tacito non habuit conſiderationem: teſtator vero exprimens ſic.

(3) *Sera de los huerfanos.* Adde *L. poſt legatum, §. amittere, ff. de his quib. ut indig.* quando enim indignitas alicujus reſpicit favorem certæ perſonæ: illud quod ſibi aufertur à lege, applicatur illi perſonæ, *L. pen. C. de lega. & in dict. §. amittere*, ubi Bart. quid autem ſi pœna privationis imponatur à teſtatore? Vide *L. uxorem, §. hæres, de lega.* 3. & quid ſi teſtator alias erat legaturus, & ſi non eſſet tutor? Vide per Ang. & Alexand. poſt gloſſ. ibi *in leg. pen. C. de legat.*

(4) *La pierde.* Concord. *cum L. ſi legatarius, C. de legat.*

(5) *Perderia.* Adde *L. ſi pater, & L. nec apud, C. de hæredib. inſtit.* vide in materia, L. 12. *tit.* 3. *ead. partit.* & quæ ibi dixi.

(6) *Herege, moro, o judio.* Habes hic expreſſum, quòd judæus, nec paganus non poteſt hæres inſtitui, nota ad ea quæ dixi *in leg.* 4. *tit.* 3. *ſupra ead. partit.*

(7) *Los mas propincos parientes.* Nota bene, nam text. *in authent. idem de neſtorianis, C. de hæretic.* quem ad hoc allegit Azo. *C. de his quib. ut indign. in ſumma, col. fin.* non ita bene probat.

(8) *Leyes.* Vide *ſupra eod.* L. 5. ibi, *e otroſi dezimos.*

(9) *Diximos. Supra eod.* L. 6,

TITULUS VIII. DE INOFFIC. TESTAM.

TITULO VIII.

De como puede quebrantar el Teſtamento aquel que es deſeredado en el a tuerto; a que dizen en latin, Querela inofficioſi Teſtamenti.

DEſeredan a tuerto, a las vegadas, los que ſuben por la liña derecha, a los que deſcienden dellos. Otroſi, los que deſcienden por la liña derecha, heſeredan en eſſa manera meſma a los que ſuben por ella. E porende, deſpues que en el Titulo ante deſte moſtramos las razones, por que ome puede deſeredar a aquellos que auian derecho de heredar ſus bienes, ſi les ouieſ- Leye 1. y tit. lib. Re

ouieſſen errado; queremos moſtrar en eſte, las razones por que el heredero puede quebrantar el teſtamento, en que fueſſe deſeredado a tuerto. Otroſi, como puede cobrar ſu derecho. E diremos, quien es aquel que puede fazer la querella, para deſatar el teſtamento. E que quiere dezir tal querella. E contra quien deue ſer fecha, e ante quien. E por que razones, e en que manera. E otroſi, por quales razones non ſe quebrantaria el teſtamento, maguer fizieſſe querella para quebrantarlo. E que fuerça ha atal quebrantamiento como eſte ſobredicho.

LEY I.

Quien es aquel que puede fazer la Querella para deſatar el Teſtamento: e contra qual ome, e ante quien, e por que razon, e de que manera.

EL fijo, o el nieto del teſtador, o alguno de los otros que deſcienden del por la liña derecha, que ouieſſen derecho de heredarle (1) ſi murieſſe ſin teſtamento; ſi lo ouieſſen deſeredado a tuerto, e ſin razon, puede fazer querella delante el Juez, (2) para quebrantar el teſtamento en que lo ouieſſe deſeredado: e el Juez deue oyr ſu querella, e fazer emplazar (3) al que es eſtableſcido por heredero (4) en el teſtamento de ſu padre: e ſi fallare que fue deſeredado a tuerto, o que en el teſtamento non fue fecha mencion del, (5) deue el judgar que tal teſtamento non vala, (6) e mandar entregar la herencia (7) al fijo, o al nieto, que ſe querello. E tal demanda como eſta es llamada en latin, Querela inofficioſi teſtamenti; que quier tanto dezir, como querella que ſe faze de teſtamento que es fecho contra oficio de piedad, (8) e de merced, que el padre ouiera auer del fijo. Pero ſi el teſtador ſobredicho, quando eſtableſcieſſe el heredero, non fizieſſe emiente en el teſtamento, de aquel que auia derecho de heredar, heredandolo, nin deſeredandolo; tal teſtamento como eſte non ſe quebrantaria; pero non vale, nin es nada. (9) E porende, pues que non deue valer, non ſe puede quebrantar: (10) e deue ſer entregada la herencia al fijo, o al nieto, de que non fue fecha mencion en el. E lo que diximos en eſta ley, de los deſcendientes, entiendeſe tambien, de los aſcendientes (11) que fueſſen deſeredados a tuerto, e ſin razon; o ſi non fueſſe fecha ninguna mencion dellos en el teſtamento de los deſcendientes.

LEY

LEX I.

Poſſunt apponere querelam inofficioſi teſtamenti deſcendentes exhæredati, & eſt querela ſic dicta: quia parens fecit contra pietatis officium, & idem de aſcendente injuſte exhæredato, & propoſita querela contra hæredem ſcriptum citabit eum judex, & pronunciabit quod teſtamentum non valet, & hæreditas ſit querelantis, ſed ſi eſt præteritus deſcendens, vel aſcendens, non eſt neceſſaria querela: quia ipſo jure eſt nullum teſtamentum. Hoc dicit.

(1) *Que ouieſſen derecho de heredarle.* Nam querela inofficioſi teſtamenti datur filio, & nepoti, & omni deſcendenti, qui tempore mortis ab inteſtato poſſet ſuccedere, non obſtante præcedente perſona, ut tradit Azo. *C. eod. in ſumma, col. 2. verſic. datur autem querela*, & not. gloſſ. *in leg. pater filium, ff. eod.* nam qui non tenet primum locum, non eſt inſtituendus, neque exhæredandus, L. *gallus, §. in omnibus, ff. de liber. & poſthum.* L. *ſi quis filio exhæredato, in princ. ff. de injuſt. rupt.* vide quæ dixi *in leg. 1. tit. ſupra proximo*, in gloſſ. *ſupra parte que le ouieſſe de heredar*, & non poteſt quis admitti ad querelam, niſi pro ea parte, quæ ſibi ab inteſtato defertur, L. *mater decedens*, & ibi Bartol. & Paul. *ff. eodem*, ubi vide quid ſi defacto admittatur? Si ergo filius præcedat, nepos ex ſua perſona, non poteſt agere querela: licèt ex perſona patris poterit: ſi pater deceſsit etiam quærela non præceparata, ante aditam hæreditatem, ut *in leg. ſi quis filium, C. de inofficioſo teſtamento*, & in querela locus eſt ſucceſſorio edictio, L. *ſi is in principio, ff. eodem*, & tunc ſi querela erat jam in eſſe producta: quia adita erat hæreditas, aget nepos etiam ex perſona ſua per ſucceſſorium edictum, ut declarat Jaſon. poſt Rapha. *in dict. leg. ſi quis filium, in fine, de jure tamen ordin.* hujus regni, cum ad validitatem exhæredationis non requiratur aditio hæreditatis, ut dixi *ſupra titul. proximo in leg. 2.* ſemper ſequens in gradu poterit intentare querelam ex perſona ſua.

(2) *Querella delante el Juez.* Iſta querela potius dicitur officium judicis, quàm actio, Paul. de Caſtr. *in leg. nam, & ſi parentibus, §. 1. & L. qui repudiantis, §. 1. ff. de inoffic. teſtament.* ubi gloſſ. & an iſta querela poſſit objici in modum exceptionis per viam reconventionis, vide Bald. *in leg. cum Papinianus, C. de ſentent.* & ſi filius conveniatur petitione hæreditatis ab hærede ſcripto debet oponere de iſta querella alias non poſſet poſt ſententiam latam querelare, vide per Bald. *in leg. 2. col. 2. C. ſententiam reſcindi non poſſe.*

(3) *Emplazar.* Et contra abſentem contumaciter poterit procedi ad definitivam, etiam lite non conteſtata, ut tradunt Bart. & Paul. de Caſtr. *in leg. qui repudiantis, §. 1. ff. eodem*, licèt gloſſ. ibi contrarium voluit.

(4) *Por heredero.* Aliquando tamen querela iſta intentatur contra alium, quàm contra ſcriptum hæredem, ut in caſu, L. *filium, ff. de bonorum poſſeſſione contra tabul. & in leg. 1. C. de inofficioſo teſtam.*

(5) *Mencion del.* Vid. *ſupra tit. prox. in leg.* 10.

(6) *Non vala.* Adde *L. Papinianus, §. fin. ff. eod.*

(7) *La herencia.* Itellige pro ea parte que ſibi ab inteſtato defertur, ut dixi ſupra, & natura querellæ eſt, quòd non detur contra illum qui erat ſucceſſurus ab inteſtato, & non habet ultra quam ſibi tangat ab inteſtato, *dict. leg. mater decedens*, & ibi Paul.

(8) *Contra officio de piedad.* Adde *L. 2. ff. de inoffic. teſtam, cum L. ſequenti*, & iſta quærela eſt quaſi accuſatio quedam damnans quaſi merioram defuncti, quaſi de animi feritate fecerit teſtamentum, ſicut belluæ quæ devorant filios proprios, ſecundum Bald. *in leg. 2. col. 3. C. qui res judic. non noce.* & nota hic, quòd officium inter patrem, & filium dicitur pietas, adde, L. *pen. ff. de obſe. à libe. paren. præſtan.*

(9) *Nin es nada.* Adde, *L. inter cætera, ff. de libe. & poſthum. & L. 1. ff. de injuſt. rupt.* & intellige in filio etiam emancipato præterito ſine inſertione cauſæ, ut *in authent. de hæredib. & falc. §. exhæredatos*, & per Bart. *in dict. leg. 1. & ſupra tit. prox. L.* 10. & idem erit in præterito à matre, vel aſcendentibus per lineam maternam: nam licet præteritio matris habeatut pro exhæredatione, ut *in §. fin. inſtit. de exhæredat. libero.* ſi tamen prætereant ſine cauſa, teſtamentum eſt nullum, ut *in authent. ut cum de appellat. cognoſcitur, §. aliud quoque capitulum, col.* 8. gloſſ. & Doct. *in leg. filiam, C. de inoffic. teſtam.*

(10) *Non ſe puede quebrantar.* Nam evacuari, & reſcindi non poteſt id quod nullum eſt, ut hic, & *in leg. nam, & ſi ſub conditione, verſic. poſt defect. ff. de injuſt. rupt.*

(11) *Aſcendientes.* Adde, *L. pater filium, cum L. ſequenti, ff. eod. & §. ſive igitur, in authent. ut cum de appel. cognoſ. col.* 8.

LEY II.

Si puede el hermano quebrantar, o non, el Teſtamento que ouieſſe fecho ſu hermano, en que non fizieſſe mencion del.

EL teſtador que non ovieſſe pariente, de aquellos que deſcendieſſen por la liña derecha, o ſubieſſen; eſtonce, maguer ovieſſe hermanos, (1) o otros parientes de la liña de trauieſſo, bien puede eſtableſcer otro por ſu heredero en ſu teſtamento, e fazer de lo ſuyo lo que quiſiere. E como quier que non faga emiente del hermano en el teſtamento, nin le dexe ninguna coſa de lo ſuyo, non le perteneſce al hermano, de fazer querella del teſtamento que el otro ſu hermano ouieſſe fecho, nin lo puede quebrantar: Fueras ende, ſi aquel que fueſſe eſtableſcicido por heredero, fueſſe ome de mala fama, (2) o ouieſſe ſeydo ſieruo del teſtador, o otro quel ouieſſe aforrado; e deſpus lo eſtableſcieſſe por ſu heredero, por falago (3) que le fizieſſe el aforrado, non lo mereſciendo el, nin auiendo derecha razon por que lo deuieſſe fazer. Ca, ſeyendo el derecho tal como ſobredicho es, eſtonce bien podria el hermano querellarſe ante el Juez, e quebrantar el teſtamento, en que fueſſe eſtableſcido por heredero. Pero ſi eſte hermano ſobredicho ouieſſe fecho contra el teſtador, alguna de las coſas por que los hermanos pueden ſer deſeredados, ſegun diximos en el Titulo (4) de los Deſeredamientos, eſtonce non ſe podria querellar, nin deſatar el teſtamento del hermano. E ſobre todo dezimos, que los otros parientes, que ſon de la liña de trauieſſo, (5) non pueden fazer querella, para deſatar el teſtamento; nin han que ver en ſus bienes, auiendo fecho manda, o otro ordenamiento dellos.

LEY III.

Por que razones non puede el hermano quebrantar el Teſtamento de ſu hermano, maguer eſtableſcieſſe ſu ſieruo por ſu heredero.

COmo quier que diximos en la ley ante deſta, que ſi el teſtador eſtableſcieſſe por ſu heredero ome que fueſſe de mala fama, quel hermano ſe puede querellar, e quebrantar el teſtamento; razon y ha, en que lo non podria fazer. E eſto ſeria, como ſi el teſtador eſtableſcieſſe por ſu heredero algun ſu ſiervo: (1) ca eſte atal, maguer quiera, o non, puedelo apremiar ſegund derecho, que ſea heredero. E porende lo llaman en latin, heredero neceſſario: (2) e maguer eſte atal ſea ome vil, e non de buena fama, (3) por todo eſſo, non puede el hermano querellarſe, nin quebrantar el teſtamento, en que fue eſtableſcido por heredero.

LEY IIII.

Por que razones non pueden quebrantar el Teſtamento, los que ſon deſeredados en el.

MVchas razones ſon, por que non ſe quebranta el teſtamento, en que alguno fueſſe deſeredado. Ca, qualquier de los que deſcendieſſen por la liña derecha del teſtador, que fizieſſen tal tuerto, por que mereſcieſſe ſer deſe-

re-

TEX II.

Teſtator non habens liberos deſcendentes, licèt habeat fratres, poteſt liberè quem velit hæredem inſtituere, & etiam ſi in teſtaméto nihil fratri relinquat, non poteſt de inofficioſo agere, niſi hominem infantem, vel ſervum teſtatoris manumiſſum: blanditiis hoc ſuadentem, alii autem conſanguinei tranſverſales de inofficioſo agere non poſſunt. Hoc dicit.

(1) *Maguer ouieſſen hermanos.* Adde, *L. 2. & L. 12. ſupra tit.* 1. & L. 1. *ff. de inoffic. teſtam.*

(2) *De mala fama.* Vide *ſupra tit.* 1. L. 12. & quæ ibi dixi.

(3) *Por falago.* Sequitur expoſitionem gloſſ. *in leg. fratres, C. de inoffic. teſtam.* Bald. verò ibi intelligit de liberto ingrato erga patronum, qui reputatur vilis perſona propter ingratitudinem aſſecutæ libertatis, & ita etiam intelligit ibi Jaſon. & ſic, cum ibi dicitur perperam, & non bene merentes: intelligunt de ingratis quæ certæ videtur bona expoſitio: cum ceſſante ingratitudine, blanditiæ non videntur ad hoc efficaces, imò conceduntur, ut *in leg. fin. C. ſi quiſ. aliquem teſtam. prohibu. L. 27. tit. 1. infra ead. partit.* quando quis blanditur alii ad ſuum commodum tantum, ſi enim blandiretur in perniciem alterius ſuggerendo falſas cauſas teſtatori ad hoc, ut teſtator privet hæreditate eum, cui illam volebat relinquere, aliud eſſet, ut *in leg. non eſt enim, ff. de inoffic. teſtam.* ubi Angel. dicit per hoc ſe obtinuiſſe, ſemel circa quandam magnam hæreditatem in favorem pauperum, quibus erat relicta: & agnati teſtatoris perſuaſerunt ei quod elemoſyna non erat bona, neque acceptabilis Deo, & quod illi quibus relinquebat non erant bonæ conditionis: & in tantum induxerunt teſtatorem, quod mutavit propoſitum, & ipſos hæredes reliquit, & quod ab illis hæreditas ob hoc fuit revocata, & illis pauperibus conceſſa, allegat ad hoc notat. per Cyn. *in leg. quidquid, C. arbit. tute.* tu tene menti iſtam L. partitarum volentem, quòd non requiratur, quod libertus fuerit ingratus, ſed quod ſufficiat, quod non ſit ita meritus, quod defunctus ei hæreditatem reliquerit, ſi blanditiis ipſe teſtatorem induxit: cum teſtator haberet fratrem utrinque conjunctum, vel conſanguineum tantum, & nota bene, & ſic blanditię ſunt reprobate in liberto non bene merente, qui blanditur teſtatori ad excluſionem fratris.

(4) *En el titulo.* Vide *in leg. 12. ſupra tit.* 1.

(5) *Liña de trauieſſo.* Adde *L. 2. ſupra tit.* 1. & ibi dixi.

LEX III.

Servo teſtatoris neceſſerio hærede inſtituto non admittitur frater ad inofficioſi querelam. Hoc dicit.

(1) *Su ſieruo.* Concord. *cum L. fratres, in fin. C. eod.*

(2) *Neceſſario.* Vide *in §. 1. inſtit. de hæred. qualit. & differ.* & *C. de neceſſar. ſerv. hæred. inſtit.* per totum, & *L. pignori, cum aliis, ff. de hæredibus inſtituend.*

(3) *E non de buena fama.* Quid tamen ſi iſte ſervus blanditiis teſtatorem induxit, ut eum inſtitueret: an erit idem quod in liberto, de quo ſupra L. proxima? Videtur quod ſic, ne melioris conditionis eſſet ſervus præſertim vilis, & malæ famę, quàm libertus. Tu dic contra: cum hæc L. neque illa de qua ſumpta eſt, in hoc non diſtinguant: & quia propter intereſſe bonoris defuncti ſtatutum fuit, ut ſervus inſtitutus eſſet neceſſarius hæres, ut creditores habeant quem conveniant, *L. & quia, ff. de interrogat. actionib.*

LEX IIII.

Juſta exhæredationis cauſa oppoſita, & probata remanet teſtamentum firmum: idem ſi injuſte exhæredatus infra quinquennium poſt aditionem hæreditatis querelam non proponat niſi minor ſit qui infra ętatem xxv. anno, & poſtea per quadriennium poteſt eam proponere. Hoc dicit.

redado, ſegund diximos en el Titulo de los Deſeredamientos, e le deſeredaſſe el teſtador por tal razon; ſi el heredero eſto pudiere prouar, que el otro fizo el yerro por que le deſeredo el teſtador, eſtonce non ſe quebrantaria el teſtamento. Eſſo miſmo ſeria, en los otros que fueſſen deſeredados por razon de tal yerro, quier fueſſen de los aſcendientes, quier de los otros de la liña de trauieſſo. (1) Otroſi dezimos, que ſi alguno que fueſſe deſeredado, callaſſe, e non querellaſſe faſta cinco años, (2) deſpues que el heredero ouieſſe entrado en la heredad (3) del teſtador; que de los cinco años en adelante non ſe podria querellar; e maguer ſe querellaſe, queriendo moſtrar razon por que non deuia ſer deſeredado, non deue ſer oydo. Fueras ende, ſi fueſſe menor de veynte, e cinco años. (4) E eſte atal puede fazer tal querella, faſta que ſea de edad cumplida, e aun en los quatro años que ſe ſiguen deſpues.

L E Y V.

Como, ſi el padre da a ſu fijo ſu parte legitima, puede fazer de lo otro lo que quiſiere.

SI el padre, faziendo teſtamento, dexa a ſu fijo ſu parte legitima, (1) ſi eſta parte le dexa como a heredero, (2) e eſtableſcieſſe en eſſe miſmo teſtamento a otro, en los bienes otros

Leyes 1. y 8. tit. 8. lib. 5. Recop.

(1) *Liña de trauieſſo.* De fratribus intellige, ut *ſupra eod. L. 2.*

(2) *Cinco años.* Adde *L. ſi quis filium in fin. & L. ſcimus, §. illud, C. eod.* quid autem in jure agendi ad ſupplementum, an excludatur quinquennio, ſicut excluditur querela? Communis opinio eſt, quod non: ſed competat perpetuo ad xxx. annos, ut tradit Jaſon. *in dict. leg. ſi quis filium*, licèt Bart. ibi, *& in conſil. incipi.* quæritur utrum juri agendi ad ſupplementum, tenuit contrarium, ſ. quod excludetur quinquennio.

(3) *Entrado en la heredad.* Non enim naſcitur querela ante aditam hęreditatem, *L. Papinianus, §. ſi conditioni, ff. eod.* & ratio ſecundum Angel. ibi eſt, quia ordinatur ad reſciſsionem teſtamenti, quod non habet efficaciam ante aditam hæreditatem: ideo proprie non cadit impugnatio, unde ſecus eſt in jure contra tabulandi, quod etiam non adita hæreditate proponitur, L. *ut liberis, C. de collation. L. quod vulgo, ff. de bonor. poſſ. contra tabul.* & eſt ratio, quia in tali judicio de jure teſtamenti non quæritur, ſed ſolum de jute contra tabulantis, ut *in leg. filio, §. 1. ff. de inoffic. teſtam.* & ſic poterit inferri, quod cum hodie de jure ordi. hujus regni ad ſubſiſtentiam contentorum in teſtamento non requiratur aditio hæreditatis: quia tunc querela non ordinatur ad reſciſsionem teſtamenti: ſed tantum pro jure querelantis, poterit querela etiam non adita hæreditate proponi, ſicut etiam de jute antiquo poterat bonorum poſſeſsio contra tabulas, dabitur ergo curator hæreditati jacenti, contra quem filius exhæredatus proponet querelam. & ſic ſtatim à die mortis teſtatoris, vel dationis curatoris incipiet hodie de jure regni currere iſtud quinquennium, vel dic, & melius, quod ſi hæres ſcriptus in teſtamento, in quo filius eſt exhæredatus, repudiet: poterunt adire hæreditatem alii venientes ab inteſtato: prout vult, *dict. leg. ordin.* in caſu in quo, in teſtamento nullus eſt hęres ſcriptus, cum idem ſit nullum eſſe ſcriptum, vel ſcriptum: & non adire, & contra tales adeuntes ab inteſtato exhæredatus movebit querelam infra quinquennium à die hereditatis aditæ per eos, neque debet eſſe mirum, ut querela detur contra alium, quàm contra hæredem ſcriptum; contra, *L. primam*, & *L. circa, ff. de inoffic. teſtam.* & habetur *ſupra eod. L. 2.* quia tales ſuccedentes ab inteſtato, ſuccedunt in locum hærodis ſcripti, qui propter ejus repudiationem, hæreditatem habuerunt, & ex beneficio, *dict. leg. ordin.* ſucceditur in locum hęredis: & ideo poteſt contra eos dari querela: ſicut etiam poteſt dari contra fideicommiſſarium univerſalem, *L. 1. C. de inoffic. teſtam.* & ſicut etiam in caſu, *L. filium, §. ſed cum exhæredatio, verſic. ſed quemadmodum, ff. de bon. poſſ. cont. tabul.* datur exheredato querela contra pręteritum, qui advocavit hæreditatem: & ſucceſsit in locum hęredis ſcripti, ut ibi declarat Bart.

(4) *Menor de veynte, e cinco años.* Adde, *L. adoleſcentia, C. in quibus cauſ. in integr. reſtit. non eſt neceſ.*

L E X V.

Si pater legitimam jure inſtitutionis relinquit filio de omnibus aliis bonis poteſt adlibitum facere, ſed ſi jure legati legitimam ei relinquat, ſi eam filius non acceptat, vel acceptans proteſtetur ſalvam eſſe querelam, poterit rumpere teſtamentum per querelam niſi inter liberos teſtator citra teſtamenti factionem diſponat. Si vero jure inſtitutionis minus legitima ſibi relinquat, poterit ad ſupplementum agere. Hoc dicit.

(1) *Su parte legitima.* Excluditur à querela filius, cui eſt relicta ſua legitima pars, ut hic, & *in leg. cum quæritur, C. eod. & inſt. eod. §. igitur quartam, & L. penul. C. de collation.* adde quæ dixi *in leg.* 10. *in gloſſ.* 1. *ſupra tit.* 1. & not. quod ſi ſimpliciter inſtituatur filius in legitima, talis inſtitutio dicitur univerſalis: & perinde habetur acſi eſſet inſtitutus in omni hæreditate: excepta quinta juxta, *L. fori, & LL. Tauri*, ita probat text. ſecundum Angel. ibi *in leg. ita tamen, §. ſi patronus, ff. ad Trebellian.* ubi ipſe & Paul. de Caſt. refert, quod alii tenuerunt contrarium, quia legitima non dicitur quota pars hæreditatis, ſed quota bonorum, quod patet quia non debetur niſi de eo, quod remanet deducto ære alieno, *L. Papinianus, §. quoniam autem quarta, ff. de inoffic. teſtam.* ſed inſtitutio in quota bonorum non eſt univerſalis, dato alio cohærede in hæreditate, vel in univerſo, *L. cogit. §. & generaliter, ff. ad Trebellian.* ſed primum probatur *in dict. §. ſi patronus*, ſecundum Angel. eſt autem effectus maximus, ſecundum Paul. ibi: quia ſi videtur inſtitutus in quota hæreditatis: acceptando, poteſt pro rata conveniri à creditoribus: & ſecus eſſet ſi in quota bonorum, & dictum Angel. tenet ibi Paul. qui reſpondet ad illud quòd legitima non debetur niſi deducto ære alieno, quia licèt hoc ſit re vera, tamen eſt quota hæreditatis. Alexand. tamen ibi dicit, quòd magis communis opinio eſt, quòd legitima ſit quota bonorum, & quoad effectum per *dict. leg. Papinianus, §. quarta*, & tenet Bald. *in leg. ex facto, la grande, ff. de hæredib. inſtituend.*

(2) *Como a heredero.* Habes hic, quod legitima debet relinqui filio titul. inſtitutionis, idem in legitima debita parentibus, ut tradit Bart. *in authent. ut cum de appel. cognoſ. in §. ſive igitur, col.* 8. & iſta eſt communis opinio, ſecundum Jaſon. *in authent. noviſsima, col.* 11. *C. de inoffic. teſtam.* contra Bart. ibi, qui tenuit ibi contrarium, ſed an in dubio alio non expreſſo cum filio à patre relinquitur aliquid pro legitima, intelligatur tit. inſtitutionis? Communior videtur opinio inter Doctor. loquentes de jure communi, quòd ſic prout dicunt Bart. Bald. & Rapha. Fulgo. *in authent. unde ſi parens, C. de inoffic. teſtam.* Bald. *in leg. humanitatis*, ubi bonus text. *C. de impub.* & aliis ſubſtitut. & hanc eſſe communem opinionem ateſtantur ibi Alexan. & Decius, contrariam opinionem tenet Salyc. *in leg. quotiens. C. de hæredib. inſtit. quæſt. fin.* Joan. de Imol. *in leg. his verbis, & in leg.* 1. *§. ſi ex fundo, ff. de hæredib. inſtit.* Alexand. *in leg. nam quod, §. non omnis, ff. ad Trebellian.* Jaſon. *in authent. noviſsima, C. de inoffic. teſtam.* Guilliel. Bened. *in repe. capit. Raynuntius*, iu verbo *delinquens*, 1. *de teſtamet.* & huic opinioni favet iſta L. partitarum in verbo iſto, & inferius cum ſubdit *mas ſi aquella parte le dexaſſe en el teſtamento non como a heredero, &c.* & hanc concluſionem, quòd filius debeat inſtitui multipliciter limitat Guillielm. ubi ſupra vide ibi per eum per totam illam partem, quærit etiam Bald. *in capit. per tuas, de probation.* de quæſtione quam dicit tunc eſſe de facto ſi primo pater inſtituat aliquem tanquam verum filium ex oxore, & poſtea mutavit teſtamentum, & inſtituit eum in modica quantitate, non nominando ipſum, ut filium, ſed tanquam nutritum in domo: nunquid poſsit tanquam præteritus rumpere teſtamentum? Vide ibi per eum qui arguit ad partes, & relinquit indeciſam: quia pendebat defacto: & quia erat quæſtio multum ardua, & de iſto dicto Bald. meminit Alexand. *conſil.* 87. incipit *in cauſa mora* contra Angel. 3. *vol.* Adverte etiam quod filia poteſt inſtitui in dote, gloſſ. *in leg.* 3. *§. ſed utrum, ff. de minor.* & eſt communis opinio, prout atteſtatur Alex. *in dict. conſil.* 179. 5. *vol. colum. penult.* & *in conſil.* 168. *eod.* 5. *vol.* & quid ſi teſtator in codicilis declaret, quòd id quod reliquit filio in teſtamento, valeat jure inſtitutionis? Bald. *in leg. non codicillam, C. de teſtam.* vult, quòd non ſufficiat, quod multum nota, & fortè, ſecundum leges regni quando teſtamentum fuit nuncupativum: & in codicillis intervenerunt tot teſtes, quot in teſtamento, contrarium eſſet dicendum, quid autem ſi pater ſubſtituat filio vulgariter dicendo, ſi filius meus hæres non erit, talem ſubſtituto, an tunc filius dicatur præteritus, vel inſtitutus? Vide Bald. poſt gloſſ. & Bart. *in leg. antequam, C. communia, de ſucceſsion.* Quid autem ſi pater reliquit filiæ centum, neque dicit jure inſtitutionis: & prohibuit eam plus petere, vel habere: nunquid filia dicetur præterita? Bald. dicit quod non *in leg. ſi adulta, C. de hæredit. action.* cum videatur reliquiſſe animo compenſandi cum legitima, allegat, *L. ſi debitor. ff. ad legem falcidam*, alii etiam tenuerunt cum Bald. ut refert Guillelm. ubi ſupra in tertia limitatione: Salycet. tamen tenet contrarium *in dict. leg. ſi adulta*, & ſequitur Guilliel. & videtur verius, & probatur apertè in iſta L. partitarum, quid autem ſi pater diceret, relinquo centum filio meo, jure falcidiæ, an importet idem quod tit. inſtitutionis? Gloſſ. dixit quod ſic, *in leg. ſi patronus, §. 1. ff. de donation.* ſuper verbo *de illo*, quam ad hoc allegat Bart. *in leg. fin. ff. de pecul. legat.* quæ hoc non probat: ſed tantum probat quod etiam legitima debita jure naturæ dicitur falcidia, dictum Bart. tendit ad ſuam opinionem, quod ſatis dicitur relinqui jure inſtitutionis, quando relinquitur pro legitima, & ſecundum hoc inducit illam gloſſ. ſatis tamen placet dictum Bart. cum teſtator diceret relinquo jure legitimæ, quod videtur tit. inſtitutionis, ex quo ſe refert ad jus, quod debet relinqui: legitima, & non ad legitimam tantum jure legati: & adde quæ dicam *infra ead. L. in gloſſ.* ſuper parte *como a heredero.*

tros que ouieſſe, o ordenaſſe dellos en otra manera qualquier; eſtonce, maguer ſe querellaſſe el fijo, non podria quebrantar el teſtamento. Mas ſi aquella parte le dexaſſe en el teſtamento, non como a heredero, mas como en razon de manda, eſtonce podria quebrantar (3) tal teſtamento E eſto ſe entiende, ſi el fijo non reſcibieſſe aquella parte que le era mandada. Ca, ſi la reſcibieſſe, (4) e non lo proteſtaſſe, (5) diziendo, que le fincaſſe en ſaluo la querella (6) que auia de tal teſtamento, non podria deſpues quebrantarlo. Por ſi el padre non fizieſſe teſtamento, e partieſſe (7) lo que ouieſſe entre ſus fijos, faziendo codicilo, o alguna eſcritera, en que moſtraſſe ſu voluntad; maguer en tal eſcritura non dexaſſe al fijo, aquella parte que le mandaua, eſſo

(3) *Quebrantar.* Dicendo de nullitate contra teſtamentum: cum tale teſtamentum, in quo deficit inſtitutio filii eſt nullum, ut *in authent. ut cum de appellat. cognoſ. §. aliud quoque capitulum, & §. ſive igitur, col.* 8.

(4) *Ca ſi la reſcibieſſe.* Adde *L. ſi pars, §. fin. & L. nihil, & L. penult. & fin. ff. de inoffic. teſtam. & L. ſi ex modica, §. fin. cum L. ſequen. ff. de bonis liber.* & Bald. *in leg.* 1. *col. fin. verſ. item pone filio legatum, C. de jure fiſci, lib.* 10. & limita, niſi tale legatum recepiſſe, ut alii, illico reſtituere: ut habetur *in dict. §. fin.* qui text. ſecundum Angel. ibi allegatur pro caſu quod filius exhæredatus, vel pręteritus relictus executor in teſtamento, licet acceptet fideicommiſſariam, non excluditur proinde à jure querelandi, vel dicendi nullum, & hoc dicit ibi Angel. quod tenebat Bald. ipſo Angel. audiente, idem tamen Angel. ibi tenet contrarium volens, quod ſi ex hac acceptatione inducatur agnitio, & approbatio teſtamenti, licèt non acceptet fideicommiſſariam, ut quærat ſibi, ſed ut impleat votum teſtantis: mihi vero magis placet opinio Bald. cum enim ex cauſa præteritionis, vel exhæredationis rumpatur teſtamentum quoad inſtitutionem, non quoad legata, & cætera in teſtamento contenta: ut *in authent. ex cauſa, C. de liber. præter. & infra iſto tit. L. fin.* poſſunt iſta ſtare ſimul agnoſcere teſtamentum quoad executionem relictorum, & impugnare quoad inſtitutionem, & quia videtur pro hoc caſus *in dict. §. fin.* ubi etiam Paul. inclinat in opinionem Bald. allegans pro eo determinationem, Joan. Andr. *in addit. ad Specul. tit. de inſtrum. edition. §. nunc vero aliqua in addition.* quæ incipit *admittatur.*

(5) *E non lo proteſtaſſe.* Not. hoc de proteſtatione, quia non ita exprimebatur clare in LL. de quibus iſta ſumpta eſt, & induci poteſt ad quæſtionem de filio recipiente rem à patre ſub certo gravamine, quæ tamen erat res antiquæ majoriæ, quod ex hoc ſibi filius præjudicet, de qua quæſtione vide quod not. Bald. *in cap. unico, de feud. guardiæ. §. fin. verſic. modo quæro*, ubi dicit: quod ſi talis recognitio fiat per errorem, vel impreſsionem, aliter quam more ſolito, non nocet ſibi, neque poſteris, & dicit etiam Bald. *in cap.* 1. *qualiter jurare debet vaſſ. dom. fideli.* quod nova juramenta extorta contra antiquam conſuetudinem præſumuntur impræſsiva, quod tu nota.

(6) *La querella.* I. jus dicendi nullum, quia non fuit relictum jure inſtitutionis, ut *in dict. §. aliud quoque capitulum*, vel dic, quod intelligatur proprie de querela inofficioſi teſtamenti: & ſic quod per iſtam L. limitetur concluſio Doct. per dict. text. quod teſtamentum ſit nullum, ſi filius non inſtituatur, licèt aliquid ſibi relinquatur jure legati, vel fideicommiſsi: ut non procedat, quando filius ſimpliciter acceptavit legatum ſibi relictum pro legitima: nam tunc tenebit teſtamentum, neque poterit reſcindi per querelam, niſi proteſtetur, cum recipit quod ſalvum ſit ſibi jus querelæ, imò etiam ulterius probari videtur ex iſta L. quod etiam ſi filius non acceptet legatum relictum ſibi pro legitima tamen: adhùc ad reſciſsionem teſtamenti opus erit intentare querelam, & ſic quòd non competat ſibi jus dicendi nullum, & iſto caſu poterit procedere opinio communior, de qua dixi ſupra in gloſſ. 2. obſtat tamen ad hoc text. *in dict. §. aliud quoque capitulum*, ibi nec ſi per quamlibet donationem, vel legatum, vel fideicommiſſum, vel alium quemcunque modum eis dederint legibus debitam portionem, unde cum iſta L. ſuperius dixi (*quebrantar*) expone ut dixi ſupra in gloſſ. 3. dicendo teſtamentum nullum.

(7) *Partieſſe.* Proſequitur nota. per Azo. *C. de inoffic. teſtam. in ſumma, colum. fin. verſic. ſi autem non faciat pater perfectum teſtamentum*, & concordat *cum L. parentibus, C. eod.* & *L. fin. C. famil. herciſ.* & vide per Alexand. *conſil.* 168. 5. *volum.* incipit *ponderatis narratis in themate, col.* 2. ubi probat, quod talis diviſio non requiritur, quod fiat titul. inſtitutionis, & quod ita debeat limitari, *dict. §. aliud quoque capitulum*, & diſtingui per *dict. leg. fin.* & ita approbatur hic.

como heredero, por todo eſſo, non ſe podria querellar, para quebrantar aquel teſtamento. Otroſi dezimos, que dexando el padre al fijo alguna coſa en ſu teſtamento como a heredero, (8) maguer non le dexaſſe toda la ſu parte legitima, que deue auer ſegun derecho, por todo eſſo dezimos, que non podria quebrantar el teſtamento; mas podria demandar, que aquello que le menguaua de la ſu parte, que deuia auer, que gelo cumplieſſen: (9) e los otros, que ſon eſcritos por herederos (10) en el teſtamenro, ſon tenudos de lo fazer.

LEY VI.

Como, aquel que otorga, o conſiente en el Teſtamento, en qae lo desbereda ſu padre, non lo puede deſatar deſpues.

EN qualquier manera, que otorgaſſe, o conſentieſſe el fijo, o el nieto, en el teſtamento en que le ouieſſen desheredado; aſsi como ſi le ovieſſen dexado manda en el, o a ſu fijo, (1) o a otro alguno que fueſſe en ſu poder, e la recibieſſe; Ley 1. tit. 3. lib. 5. Recop.

Vela Di- cenc. 16. n. 21. pag. 203.

(8) *Como a bæredero.* Approbat gloſſ. *in leg. omnimodo, C. eodem*, in verbo, vel *fideicomiſſo*, quid autem, ſi teſtator, qui per verbum *relinquo aliquid*, dat filio ſuo, adjiciat quod vult, quod teſtamentum valeat omni meliori modo, via, & forma, &c. an per hoc ſubſtentetur teſtamentum, & cenſeatur relinqui jure inſtitutionis? Bal. notabiliter vult, quòd ſic *in leg. quotiens, colum. 2. C. de bæredib. inſtitu.* ex eo, quòd verba ſunt trahenda, & aptanda perſonis, quibus loquimur ſecundum qualitates perſonarum, allegat, *L. qui jure militari, ff. de teſtam. milit.* & alia, quæ ibi videbis: & quia vulgares homies illiterati neſciunt vulgarizare aliud verbum, quàm *relinquo*, & durum, & contra æquitatem eſt dicere, quod verbum generale non aptetur in ea ſpecie, in qua magis ſalvatur. Subdit tamen, quòd ſi teſtator expreſsè diceret, relinquo jure legati: tunc filius eſſet præteritus. Et ſatis placet iſtud dict. Bald. quia conſonat rationi, & L. iſta partitarum non repugnat, imo confert, cum ſuperius dixit, *mas como en razon de manda.*

(9) *Gelo cumplieſſen.* Concordat *cum leg. omnimodò, C. de inofficio. teſtam.* & procedit etiam ſi pater, qui inſtituit minus legitima, prohibebat plus petere, nam adhùc agitur ad ſupplementum, ut *in §. cæterùm, in autbent. ut cum de appellat. cognoſ.* & Doctor. communiter *in dict. leg. omnimodò.* Et ſi relictum minus legitima ſit acceptatum. Et adde Paul. *in leg. quod de bonis, §. cum fideicommiſſum, ff. ad leg. falcid.* Item procedit hoc non ſolùm in liberis, ſed etiam in parentibus, & in fratribus inſtituta turpi perſona, gloſſ. & ibi vide Jaſo. *in dict. leg. omnimodò*, & adverte, quòd licèt iſtad jus agendi ad ſupplementum ſuccedit loco querelæ, ut *in dict. leg. omnimodò*, non tamen tollitur quinquennio, ſicut tollitur querela, ut ſupra proxima, & ita eſt communis concluſio contra Bart. *in leg. ſi quis filium, C. de inofficio. teſta.* ut dixi *ſupra L. proxima*, & tradit noviſsimè Roder. Suar. *in commento, L. fori, poſita ſub repet. L. quoniam in prioribus, in 3. limitatione, fol. 66. col. 3.* erit ergò hoc remedium perpetuum uſque ad triginta annos, etiam ſtante *L. Taurina* 63. qua cavetur actionem perſonalem competentem ad petendum debitum præſcribi vinginti annis, nam talis lex non extenditur ad ſupplementum legitimæ, vel ad legitimam, pro qua datur petitio hæreditatis: & ita loquendo in ſimili ſtatuto concludit Philip. Corneus, *conſil. 274. in bac conſultatione, colum. 1. & 2. in 1. volum.* & Bald. *in ſuo tractatu præſcriptionum, fol. 36. col. 4. verſic. 23. quæro*, & iſtud jus agendi ad ſupplementum tranſmittitur ad hæres, ut nor. Bal. *in leg. unica, §. in noviſsimo, C. de caduc. tollend.* Salicet. *in leg. ſcimus, in princ. verſic. quæro, cum gloſſ. C. de inofficio. teſta.* Decius ubi refert aliqua conſilia Alexan. *conſil. 81. num. 1.* ut tamen excluditur hæres triginta annis, ſi non petat ſupplementum: ſic excluderentur, & hæredes: quia curſu talis temporis induci videtur repudiatio, ut tradit Roderic. ubi ſupra: cum laborat in reſpondendo, quomodo excludi poſſet lapſu temporis hæres, cum repletio fiat ipſo jure, tu verò poſſes etiam reſpondere ad hoc, quòd repletio etiam fit ipſo jure: dum tamen petatur à parte, ut dixit gloſſ. notabilis *in dict. leg. ſcimus, in princip.* quam ibi approbat Alberic. Bar. & Paul. de Caſt. & idem vult Bald. ibi quoad immutabilem acquiſitionem, quę non fit niſi per agnitionem. Solus Salicet. ibi vult, quòd ſuppletio fiat ipſo jure, & ſi nihil petatur à parte, & ſic quod fiat purè, & non conditionaliter ſi petat, movetur quia ſi aliter diceretur, gravamen ineſſet: quod eſt contra *leg. quoniam in prioribus, C. eod.* neque tunc ſecundum eum tranſmitteretur ad hæredem, ſi ſupplementum non fuiſſet petitum, *L. ſi ita legatum, §. illi ſi volet, ff. de lega. 1.* tandem fatetur Salicet. quòd in eſſentia repletionis non prodeſſet: niſi petatur per filium, vel ejus hæredem, in quem tranſmittit: & ita ſimpliciter tranſit ibi Jaſo. & ut vides, opinio gloſſ. eſt magis communis, unde admirari non deſino, qualiter Roderic. ubi ſupra dixerit gloſſ. illam communiter reprobari: cum Solus Salicet. reprobet eam, motus fortè fragili fundamento: illa namque tacita conditio à lege ſubintellecta, ſi filius petierit, non impedit tranſmiſsionem, ut *in leg. conditiones extrinſecus, ff. de condit. & demonſtra.* Sed pone quod pater per via legati fecit majoriam in unum filium, & alium filium hæredem univerſalem inſtituit, & filium Monachum fortè prę terivit, vel ei minus legitima reliquit: modò iſte filius Monachus, vel qui aliàs vult agere ad ſupplementum, vult agere, tàm contra illum cui fuit relicta majoria, quàm contra hæredem univerſaliter inſtitutum, ut ſuppleatur legitima, an poſsit? Et videtur, quòd ſic, imò quod ab utroque repetat per textum ſingularem *in leg. ſi libertus ſub conditione, §. libertus, in fine, ff. de bonis libertor. neque obſtrat, L. 1. C. ſi cert. pet.* quia illa procedit reſpectu creditorum: hic verò loquitur de ſupplemento legitimæ.

(10) *Herederos.* Et ſic videtur velle iſta L. quòd onus ſupplementi ſpectet ad hæredes tantùm, prout etiam vult text. *in autbent. ut cum de appellat. cognoſ. §. cæterùm*, ſed Bart. *in leg. Papinianus, §. quarta, ff. de inofficio. teſtam.* tenet, quód debeat fieri tàm ab hæredibus, quàm à legatariis pro rata, & ibi reſpondet *ad dict.* §. cæterum, quod non dicat ſimpliciter ab hæredibus, ſed ſubjungit ſecundum alias noſtras leges, ſecundum quas debet fieri, tàm ab hæredibus, quàm à legatariis: ut habetur *in legitima patroni: in leg. ſi libertus ſub conditione, §. libertus, ff. de bonis libertor.* Ut hic vides, L. iſta partitarum loquitur ſimpliciter, videtur dicendum cum Salicet. poſt alios, quod cum legitima filis debita cenſetur ut æs alienum, *ut in dict. §. quarta*, omne æs alienum primò ab hæreditate deducetur, ſecundò verò ad æris alieni ſimilitudinem legitima filii deducetur, ex reſiduo verò ſolventur legata, detracta falcidia jure inſtitutionis hæredi debita, & per hunc modum poteſt dici, quòd detrahitur de utroque: ubi verò portio remanſura hæredi ita ſit opulenta, quod ſufficiat ad repletionem legitimæ filii, & pro ſua falcidia: tunc integra legata ſolventur, & nihil eis minuetur. Et ita videtur intelligenda iſta L. partitarum.

LEX VI.

Qualitercumque exhæredatus conſentiat teſtamento, ut puta legatum reſcipiendo, ei, vel ſuo juri ſubjecto relictum, vel ſi teſtamentum, ut procurator, vel advocatus defendat, excluditur ab iſta querela. Hoc dicit. Habuit ortum *à leg. parentibus, C. eod. titul. & leg. penulti. & fin. ff. eod. titul.*

(1) *A ſu fijo.* Adde *L. nihil intereſt, ff. eod.*

ſe; (2) o ſi el fueſſe Abogado, (3) o Perſonero, en defendiendo el teſtamento, o alguna de las mandas que fueſſen en el eſcritas; o conſentieſſe en el teſtamento en alguna otra manera ſemejente deſtas, (4) non podria deſpues querellarſe, (5) para quebrantar el teſtamento, nin deue ſer oido.

LEY VII.

Que fuerza ha el Juicio que es dado para quebrantar el Teſtamento.

QVebrantado ſeyendo el teſtamento por alguna de las razones ſobredichas en las leyes deſte Titulo, (1) tal fuerza ha eſte quebrantamienro, que luego que la ſentencia es dada por el Juez, para quebrantarlo, ſi non ſe alçare, o alçandoſe, ſi fuere dado el juycio del alçada contra el heredero; contra quien fuere dada, pierde (2) porende aquella parte en que era eſtableſcido por heredero. Fueras ende, ſi fueſſe fijo, o nieto, (3) del que fizieſſe el teſtamento. Ca eſtonce eſte atal, maguer ſe quebrantaſſe el teſtamento por querella de alguno de ſus hermanos, aura la ſu parte, que deuia auer ſegun derecho. (4) Otroſi dezimos, que como quier que el fijo, (5) o el nieto, que fueſſe desheredado (6) en el teſtamento, lo quebrantaſſe (7) por algunas de las razones ſobredichas, con todo eſſo, las mandas

(2) *Reſcibieſſe.* Adde *L. ſupra proximam*, ibi, *ca ſi la reſcibieſſe*, cum concordant. ibi allega.

(3) *Abogado, o perſonero.* Concordat *cum leg. fin. ff. eod.*

(4) *Semejante deſtas.* Ut in caſu, *L. penult. §. ſi bæres, ff. de inofficio. teſta. in verb. diverſum, & verſic. quid ergò, & in caſu, L. ſi proponas, §. fin. eod. titul. & in caſu L. parentibus, C. eod.*

(5) *Querellarſe.* Et in fine etiam ſubditur, *ni deue ſer oido*, & ſic exhæredatus agnoſcens judicium defuncti repellitur à querela, & nihil habebit de bonis teſtatoris, & ſi petat legitimam. Nam, quòd dicitur, quod agnoſcens judicium defuncti, non præjudicat ſibi in legitima: ut habetur *in leg. ſi quando, §. & generaliter, C. de inoffi. teſta.* procedit, ut ibi habetur, quando filius fuit in aliquo inſtitutus: tunc enim & ſi recipiat, quod fuit relictum ſine aliqua proteſtatione, remanet ſibi ſalvum jus legitimæ, prout noviſsime poſt alios adducit Roderic. Suar. *in repet. L. quoniam in prioribus, in nova ampliatione.* Requiritur enim tunc ſpecifica renuntiatio legitimæ ſecundum Bald. & alios *in dict. §. & generaliter*, & ſecundum Alexand. *conſil. 8. volum, 3.* & vide in materia elegans conſilium Petri de Anchara, *conſil. 152.* incipit *plura ſunt dubia*, ſi verò filius fuiſſet exhæredatus, tunc agnoſcens judicium defuncti, repellitur à querela, & etiam à jure petendi legitimam, ſeu ſupplementum legitimæ, ut declarat Paul. de Caſt. *in leg. Papinianus, §. ſi conditioni, ff. de inoffic. teſtamen.*

LEX VII.

Rupto teſtamento per ſententiam, quæ tranſivit in rem judicatam hæredis inſtitutio remanet nulla, & ſuccedunt venientes ab inteſtato: legata tamen, & libertates valida remanent. Hoc dicit.

(1) *Deſte titulo.* Sive ex cauſa exhæredationis, ſive ex cauſa præteritionis, ut ſupra eod. *L. 1. & in autbent. ex cauſa, C. de libe. preæte.* & quod hic dicit, *quebrantado*, intellige, *largo modo*, ut procedat etiam evacuato, ſeu annullato teſtamento ex cauſa præteritionis.

(2) *Pierde.* Adde *L. Papinianus, §. fin. ff. eod. & L. mater decedens.*

(3) *Fijo, o nieto.* Adde *L. mater decedens, ff. eod.*

(4) *Segun derecbo.* Non aperit quam partem, intellige ergo de ea quam habiturus eſſet ab inteſtato, ſecundum opinionem Yrnerii, de qua per gloſſ. *in dict. leg. mater decedens*, quam approbant ibi Alberic. & Paul. de Caſt. & ſatis hoc vult L. iſta partitarum cum reſciſſo teſtamento, & redacto ad cauſam inteſtati, de jure debent filii in viriles partes ſuccedere.

(5) *El fijo.* In patre vide *L. 11. ad fin. ſupra titul. 1.* & quid in fratre præterito, vel exhæredato turpi perſona inſtituta? Bald. *in leg. fratres, in 3. quæſt. C. de inoffi. teſta.* tenet, quod idem erit: & quòd legata conſerventur Ang. verò *in autbent. ut cum de appellat. cognoſ. §. fin. colla. 8.* & Imol. *in leg. filio præterit.* tenet contrarium, quia cum iſtæ LL. ſint correctoriæ, & ſolùm loquantur in filiis, & parentibus, non debent extendi ad fratres: & ſic iſto caſu rumpentur etiam *L. Papinianus, §. fin. ff. de inofficio. teſta.* idem tenet Paul. de Caſtr. *in leg. ſi patroni, §. fin. ff. ad Trebell.* ubi etiam idem tenet Alex. *col. penul.*

(6) *Desberedado.* Vide, quæ dico in gloſſ. ſequenti, & quid ſi pater, vel mater prætereat filium, quem ignorabat habere, an procedat iſta L. & dict. authen. *ex cauſa* in hoc fuerunt contrariæ opiniones, de quibus latè vide per Alexan. *in dict. autbent. ex cauſa, colum. 10. 11. & 12.* ubi concludit æquiorem eſſe opinionem Bartol. & aliorum tenentium, quòd tunc legata non conſerventur cum limitationibus Angel. quas ibi refert, ſed veriorem eſſe opinionem contrariam in puncto juris, quæ fuit Bald. & aliorum, vide ibi latè per eum.

(7) *Lo quebrantaſſe.* Sive per querelam, ſive per jus dicendi nullum, vel per bonorum poſſeſsionem contra tabul. ſic etiam Docto. communiter intelligunt tex. *in §. ſive igitur, in autbent. ut cum de appellat. cognoſ.* dum loquitur de reciſione, ut accipiatur diverſimodè, id eſt, ipſo jure, quando à principio teſtamentum fuit nullum. Et de reciſione per remedia reciſoria, quando fuit validum, facit text. cum gloſſ. *in leg. 2. ff. de offic. proconſu.* & ſatis hoc probatur *in leg. 11. titul. ſupra proximo*, ad finem legis, verbum enim ſemèl poſitum aliquando propriè, vel impropriè ponitur, gloſſ. *in dict. L. 2.* & ſic etiam ſi filius in poteſtate prætereatur, conſervantur legata per iſtam legem, & per dictam authenticam *ex cauſa*, & in corpore, unde ſumitur, licèt Oldrald. *conſil. 138.* incipit, *tbema tale eſt.* Durandus habens quatuor filios in prima quæſtione contrarium tenuit per fundamenta, quæ ibi videbis: & tenuerunt etiam alii Docto. antiqui, inter quos fuiſſe videtur Azo. *C. de inoffic. teſtam. in ſumma, colum. penult. verſic. bodie autem non videtur.* Et fundamentum iſtorum eſt, quia cum tunc legata non pendeant ab inſtitutione per ſe ipſa detecta nullitate ſubſiſtere non poſſunt, & quod tex. *in dict. §. ſive igitur*, dum tract. de conſervatione legatorum, non loquitur de præteritis, ſed de exhæredatis, vel de emancipatis præteritis, qui laborant in rumpendo per contra tabulas, magis communis opinio tamen eſt in contrarium, ſecundum Alexand. *in dict. autbent. ex cauſa, colum. 10. verſic. extra gloſſ. eſt videndum*, qui reſpondet motivis antiquorum, & Joan. de Imol. qui tenuerunt contra communem, & ſuſtentat opinionem communem, iſta tamen L. partitar. videtur velle, quod tunc legata, & cætera hic contenta conſerventnr, quando fuit filius exhæredatus, patet expreſsè, cum dicit (*que como quier que el fijo, o el nieto fuere desheredado.*) Et ſic apertè videtur approbare opinionem Azo. & Oldraldi, & aliorum antiquorum niſi ſuſtentando communem opinionem dicas, quod iſtud verbum, exhæredatio, large ſummitur pro excluſione ab hæreditate facta tacitè, vel expreſsè, prout reſpondet Bartol. *in leg. filio præter. colum. 2. ff. de injuſt. rupt.* & quia negari non poteſt, quin iſta L. & *dict. §. ſive igitùr, in verſic. ſin autem bæc obſervata*, habeant locum, quando filius fuit exhæredatus à patre ſine expreſsione cauſæ, quod tunc legata conſerventur, ut dicit gloſſ. *in dict. autbent. ex cauſa*