naſce de muger Religioſa : (6) que es ayuntamiento dañado por ſentencia de ley. Eſſo meſmo ſeria , ſi tal muger como eſta fueſſe dueña de noble linage , (7) o de honrrado lugar. Ca ſi eſta atal ouieſſe fijo , de aquellos que ſon llamados ſpurios , non deue heredar de los bienes della el eſpurio con el legitimo. (8) E eſpurio es llamado (9) el que naſcio de muger puta , que ſe da a muchos.

LEY XII.

En que manera pueden heredar entre ſi los hermanos que ſon dichos naturales.

Fijo natural , (1) que non es naſcido de legitimo matrimonio , ſi muriere ſin teſtamento, non auiendo fijos , nin nietos , nin madre , eſtonce ſus hermanos que le perteneſcen de parte de

LL. 1. 7. y 8. tit. 8. lib. 5. Recop.

Vide Ant. Gomez in Leg. 9. Tauri nº 47.

bit ergò jus commune intactum reſpectu talium conjunctorum , ut *in dict. leg. præcipimus, C. de appellat. & cap. cum expediar , de elect. lib.* 6. & facit text. *in authentic. de nupt. §. optimum.* Facit ad hæc quæ notat Bald. *in leg. pen. C. de legitim. hared. ad fin.* ubi dicit , quòd ſi ſtatutum dictat , quòd ſoror non ſuccedat fratri , per hoc non videtur dictare , quòd è contra frater non ſuccedat ſorori: quia dato uno inconvenienti , non debet dari majus , ſecundum eum , & motus ex hoc dicto Bald. aſſerit Michael de Ciſuent. *in d. leg.* 9. quòd conſanguinei Clericorum legitimi, & naturales ſuccedent filiis Clericorum: & tamen tales filii non poſſent ſuccedere cognatis ex parte patris, ex quo ſimiliter , & tu poſſes dicere , quòd cùm *dict. L. Tauri* , ſolùm repellat filium Clerici à ſucceſsione matris, extendens ad hoc , & amplians L. *de Soria.* non excludentur nepotes , & alii ulteriores deſcendentes , qui pro ſe habent antiquas leges permiſsivas : & licèt fortè quis dicat , quòd talis filius Clerici , non poſsit ſuccedere cognatis etiam ex parte matris, per dictam leg. *& L. de Soria.* fratres tamen , & ſorores legitimi , & naturales talis Clerici, benè poſſunt ſibi ſuccedere, quæ tamen dicta tàm Socini, quàm Michaelis non carent ſcrupulo, propter ea quæ habentur *in d. leg. fin.* & quia fratres , cæterique cognati inteſtatis fratribus , vel cognatis illegitimis eo modo ſuccedunt , quo ipſi illegitimi eiſdem fratribus , vel cognatis , & agnatis inteſtato decedentibus ſuccederent, nam hęc ſucceſsio reciproca eſt , ut *in authent. quib. mod. natura. efficiant. ſui , in §. filium* , Angel. de Aret. *in tractat. de teſtam.* ſuper verbo : *nolens inteſtatus decedere , colum.* 9. & Nicol. de Ubal. *in dict. tract. de ſucceſſ. ab inteſt. 3. part. colum.* 3. & 4. dicas ergò , quòd *dict. L. Tauri* tantùm ampliat diſpoſitionem legis de Soria , reſpectu ſucceſsionis matris , à qua filium Clerici vult excludi : non verò excludit filium Clerici à ſucceſsione cæterorum conſanguineorum , ex parte matris , & cùm ſit lex correctoria. ut dixi *in dict. leg. 4. tit. 21. 4. partit.* debet intelligi , & limitari tantùm in caſu , in quo loquitur. Et ſic ſuccedet filius Clerici conſanguineis ex parte matris : & verſa vice ſuccedent ei tales conſanguinei , pro quo ſatis benè confert quod tradit Nicol. de Ubald. ubi ſupra , dum concludit , quòd tranſverſales per lineam maternam, adulterini , vel inceſtuoſi filii , ſeu nati ex alio damnato coitu cùm habeant inter ſe jus cognationis, & proximitatis, licèt non jus agnationis: ſuccedent talibus cognatis ſpuriis, neque reperitur jure cautum, quòd tales excludantur: & cùm mater ſolùm excludatur propter ſuum delictum à ſucceſsione filii ſpurii , & propter idem delictum filius à ſucceſsione matris , ut probatur *in dict. §. filium* , ibi. Sed ſit ſuplicium hoc parentum ut agnoſcant : quia neque quicquam peccatricis concupiſcentiæ eorum habebunt filii : non eſt ergò conveniens , quòd frater , vel alius tranſverſalis , qui ſine aliqua culpa fuit , excludatur à ſucceſsione dicti ſpurii , vel ipſe filius à ſucceſsione tranſverſalis ſui per regul. *non debet quis ſine culpa* , de regul. jur. & hanc partem aſſerit tenuiſſe Joan. Petrucii Præceptorem ſuum , *in leg. fin. ff. de in jus vocand.* & etiam voluiſſe Din. dictum tamen Michaelis cum loquitur de conſanguineis Clerici non poteſt ſtare per ſupradicta , cum lex de Soria repellat ab eorum ſucceſsione filium Clerici , & verſa vice ipſi videntur ab ejus ſucceſsione excluſi.

(6) *Religioſa.* Ut in *L. ſi quis non dicam rapere , C. de Epiſcopis , & Cleric.* & hic adde Gloſſ. in *cap. Virginibus* 27. *q.* 1. quòd accedens ad monialem committi tria crimina, inceſtum , ſcilicet, & adulterium, & ſacrilegium , & bona talis applicantur Monaſterio, ut in *cap. ſi quis rapuerit, ead. cauſa , & q.* & de pœna etiam ipſius Monialis. Vide in *cap. ſi qua Monacharum , ead. cauſ. & quæſtion.*

(7) *De noble linaje.* De illuſtri dicit , ut *in* L. *ſi qua illuſtris , C. ad Orficia,* de qua iſta ſumpta eſt.

(8) *Con el legitimo.* Hoc eſt hodie regulare , etiam ſi mater non ſit illuſtris , ut in *dict.* L. 9. *in ordin. Tauri.* Succedet ergo matri non obſtante filio , vel filiis legitimis, ut hic , & *in dict. L.* 9.

(9) *Eſpurio es llamado.* Nota hic quod dicitur ſpurius ille , cujus pater ignoratur : ſimiliter & dic , quod dicitur ſpurius qui ex damnato coitu naſcitur : ut tradit Salicetus poſt Gloſſ. *in d. L. ſi qua illuſtris* , & adde ad id quòd dicit iſta L. *§. ſi adverſus , inſt. de nup.* & ſic dicitur ſpurius quaſi ſparſim conceptus. Vide quæ in hoc tradit Didacus à Covarruv. *in ſuo epitome Matrimon. 2. part. cap. 8. §. 5. in principio.*

LEX FINALIS.

Filio naturali ab inteſtato decedenti ſine liberis , & matre ſuccedunt fratres ex parte matris excluſis fratribus ex parte patris tantum , non extantibus tamen fratribus uterinis, ſeu ex parte matris ſuccedunt fratres conſanguinei , ſeu ex parte patris tantum , quibus tamen præfertur, qui eorum fuerit legitimus, & naturalis: item filii naturales non habent jus ſuccedendi ab inteſtato legitimis neque conſanguineis ex parte patris tantum , licèt aliis cognatis ex parte matris ſic. Hoc dicit.

(1) *Fijo natural.* Propriè de filio naturali loqui videtur , de quo *in leg. 8. ſupra eod.* Quid autem ſi ſit natus ex damnato coitu , an ſuccedant ei fratres uterini , ſcilicèt, ex parte matris procreati , vel alii tranſverſales ex parte matris eſt maxima contentio inter Doctor. nam Matheſill. *in ſuo tractat. de ſucceſſ. ab inteſtat. fol. 13. C. 2.* cum ſequentibus , dicit , quòd ſive uterque prædictorum fratrum , ſcilicèt , defunctus & ſuccedere volens , aut aliter tantùm natus ſit de damnato coitu : nullo modo invicem ſuccedere poſſunt , quia non ſunt nominandi fratres, vel conſanguinei , vel conſobrini , *allegat. authent. quib. mod. natur. efficiant. ſui. §. fin.* & dicit eſſe de mente Dini *in ſuo tractat. de ſucceſſ. ab inteſt. colum.* 1. & quia ſublato fundamento , corruit ædificium *cap. cum Paulus , 1. quæſt.* 1. cui in hoc ibi aſſentit Bologninus , & ſubdit Matheſill. inferens , quòd ſicut natus ex damnato coitu Bertæ non poteſt ſuccedere filio legitimo , & naturali dictæ Bertæ, qui ſibi eſt frater uterinus : ita è contra ille legitimus non poterit ſuccedere huic , & cum dictis Matheſill. tranſit etiam Angel. de Aretin. *in §. vulgo quæſitos, inſtitut. de ſucceſſ. cognat.* hoc etiam tenet Alex. plenè tractans , 5. *volum. conſilior. conſil.* 174. incipit : *ſuper eo de quo quæritur* , & aliqui alii relati à Matheſill. *de Afflict. deciſ.* 96. quibus etiam ipſe adhæret , tenuit etiam Joann. de Ana. *conſil.* 95. Abb. *conſil.* 50. *in 2. volum.* Decius *conſil.* 311. *col.* 1. Aimon. *conſil.* 38. *col.* 3. Contrariam tamen partem tenuerunt quamplures alii relati in deciſione , de qua ſupra Matheſill. de Afflict. Joann. S. Petrucii de Monte Sperello. *in leg. ſi qua illuſtris , C. ad Orficia.* cujus fundamentum videbis *in dict. deciſ.* & plerique alii , & Nicol. de

de ſu madre , (2) deuen auer todo lo ſuyo : (3) e ſi otros hermanos ouiere de parte de ſu padre tan ſolamente , non heredaran (4) ende ninguna coſa. E eſto es , porque los hermanos que le perteneſcen de parte de ſu madre , ſon ciertos, e los de parte del padre , ſon en dubda. Mas ſi eſte fijo natural que murieſſe ſin teſtamento , ouieſſe otros hermanos naturales , que le perteneſcieſſen de ſu padre tan ſolamente , e non ouieſſe de los otros que fueſſen naſcidos de ſu madre como el ; eſtonce , eſtos atales (5) bien heredarian lo ſuyo , porque ſon los mas cercanos parientes. Fueras ende , ſi el que aſsi murieſſe, ouieſſe hermano , natural , e legitimo , (6) de parte de ſu padre. Ca eſtonce , eſte ha mayor derecho en la herencia , que los otros naturales que ſon de parte del padre tan ſolamente. Otroſi dezimos , que los fijos naturales non han derecho de heredar los bienes de los legitimos , (7) nin de los parientes otros (8) que le perteneſcen de parte de ſu padre : mas de los otros parientes que le perteneſcen de parte de ſu madre , (9) que murieſſen ſin teſtamento , bien los puede heredar , ſeyendo ellos mas propinquos parientes.

TITULO XIIII.

De como deue ſer entregada la tenencia , o el ſeñorio de la Heredad del finado, al Heredero ; quier la demande por razon de Teſtamento , o de parenteſco.

ENtregada deue ſer la heredad con todas ſus pertenencias al heredero del defuncto, quier la gane por razon de teſtamento, o de parenteſco. Ca , ſi de otra guiſa lo ficieſſen

de Ubal. *in ſuo tractat. de ſucceſſ. ab inteſtat.* ut & dixi ſupra , *L. proxima* , tenet etiam Philipp. Corneus *in dict. leg. ſi qua illuſtris* , & *conſil.* 21. 1. *volum.* & *conſil.* 234. *colum. pen. 4. volum.* Curtius Junior *conſil.* 123. & ſecundum iſtam opinionem dicit fuiſſe judicatum in Conſilio Neapolitano , dictus Matthæus , & Doctores in hoc ſunt ita varii , quòd non facile perpendes , quæ ſit communis opinio L. iſta partitarum pro nulla ex iſtis partibus aſtringit , cùm loquatur de filio naturali : in quo nulla eſt dubietas inter Doctor. & quòd iſta L. non loquatur de filio ex damnato coitu , patet cùm dicit : *non auiendo fijos , nin nietos , nin madre.* Cùm enim præſupponat , quòd mater præfertur fratribus in ſucceſsone filii , conſtat, quòd loquitur de naturali filio , & non ex damnato coitu : nam tali filio ex damnato coitu mater non ſuccederet , ut ſupra , *L. proxima.* Tu cogita , quæ opinio prædictarum ſit verior : quia certè punctus iſte indigeret regia declaratione : quia pro utraque parte fundamenta ſunt ſatis urgentia , & adde , quòd etiam illam partem, quòd inter ſe ſuccedant , licèt ſint ex damnato coitu , tenet Ludovic. de Sardis *in ſuo tract. legitimationum , capit. ſequitur de ſucceſsione ſpuriorum , verſic. 7. quæritur* , tenet etiam inſign. Doct. Andr. de Iſern. *in §. naturales , ſi de feud. fuer. controv. inter domin. & agnat. ad fin.*

(2) *De parte de ſu madre.* Si tamen iſte defunctus ex parte matris haberet fratres legitimos , & naturales : fortè præferentur aliis naturalibus argum. *L. ſi qua illuſtris, C. ad Orficia.* & *L. 9. in ordin. Tauri , & infra eadem L.* & tenet etiam Angel. *in authent. quib. mod. natur. effician. ſui. in §. fin. verſ. ſed reſtat videre.*

(3) *Todo lo ſuyo.* Si tamen haberet defunctus patrem, ſuccederet ille in duabus unciis : & fratres uterini in omne reliquum , ut *in authent. quib. mod. natur. efficiant. ſui. in §. quib.* & tenet Matheſill. *in dict. tractat. fol. 14. col. 3. verſic. ſed quid ſi in caſu prædicto* , etſi ſupereſſent defuncto duo fratres uterini : ſed unus eorum eſt utrinque conjunctus , ille præfertur uterino ex matre tantùm conjuncto , ut *in authent. itaque , C. communia de ſucceſsion.* ſecundum eundem Matheſill. ibidem *verſic.* 3. quid ſi ſuperviveret , licèt conjunctus ex utraque parte non eſſet legitimus? Quod eſt notabile ad extenſionem , *dict. authent.* ſecundum Bolognin. ibi , & cum iſtis dictis Matheſill. tranſit Angel. de Aretin. *in §. vulgò. Inſtituta de ſucceſsione cognatorum , colum. fin.*

(4) *Non heredaran.* Concordat *cum authent. quib. mod. natur. efficiant. ſui in §. filium , &* L. *ſi ſpurius , ff. und. cognat.*

(5) *Eſtos atales.* Nota hoc : quia reprobat opinionem gloſſ. *in leg. hac parte , ff. und. cognat.* quam dicit ſingularem Abb. *conſil. 50. colum. 1. 2. vol.* & Floria. *in leg. qui teſtamentum , ff. de probation.* cum qua tranſit etiam Bart. *in authent. quib. mod. natur. effician. ſui. in §. ſi quis igitùr* , quæ gloſſ. voluit , quòd filii naturales nati ex eodem patre , & duabus concubinis ſibi invicem non ſuccedant , licèt naſcantur ex talibus concubinis diverſo tempore retentis , prout etiam voluit Specul. & ibi Joann. And. *in addit. in tit. ſucceſſ. ab inteſtat. verſic. quid de natis ex uno patre* , ubi Joann. Andr. *in addition.* refert aliquos tenuiſſe contrarium , quorum opinio approbatur hic in iſta lege partitarum , quam tene menti , & iſtam etiam opinionem tenet Alberic. *in leg. humanitatis , C. de natur. liber.* referens Specul. ubi ſupra ita tenere : ſed ſi benè inſpicias contrarium , ut dixi videtur tenere Specul.

(6) *Natural e legitimo.* Facit ad id quod dixi ſupra *in gloſſ.* in verbo (*de parte de ſu madre*) & nota hoc , & adde Angel. *in authent. quib. mod. natura. efficiant. ſui. in §. fin. verſic. ſed reſtat* , dicentem , quòd ubicumque de ſucceſsione fraterna tractatur , ille frater præfertur , qui pluribus nexibus erit conjunctus , ſcilicèt nexu naturæ , & nexu juris , quod not. *ad authent. itaque , C. communia de ſucceſsion.*

(7) *Los bienes de los legitimos.* Concordat *cum authent. quib. mod. natura. efficiant. ſui in §. filium* , ubi hoc in fortioribus terminis diſponitur etiamſi filius ſit legitimatus. Adde etiam *L. ſpurius , ff. und. cognat.* & limita , ut *inſtit. de ſervil. cognat. in primo reſponſo.* Quid tamen ſi tali fratri legitimo , & naturali ex parte patris non ſupereſſent alii fratres legitimi , & naturales ex parte patris : vel uterini ex parte matris. An frater naturalis ex patre tantùm , ei ſuccedat? Videtur , quòd ſic perinde ſicut & ipſe ſuccederet naturali , ut ſupra *ead. L. cum ſit reciproca hæc ſucceſsio* , ut dixi ſupra eod. *L. proxima.*

(8) *Parientes otros.* Concordat *cum dict. leg. ſi ſpurius , & cum dict. §. filium , in authent. quib. mod. natura. efficiant. ſui , & §. vulgo inſtit. de ſucceſsion. cognat. & §. noviſsimè , inſtit. ad Orficia.* & collige ex his verbis , quòd filius fratris naturalis non ſuccedet patruo , licèt ejus pater poterat ſuccedere , ut ſupra dixit ibi , (*ca eſtos atales*) & ſic erit ille caſus ſpecialis , & exorbitans : & non extendetur ad filios fratrum reſpectu ſucceſsionis patrui , licèt deſint fratres uterini , quod nota.

(9) *De parte de ſu madre.* Ut *in dict. leg. ſi ſpurius , & juribus* , de quibus ſupra. An autem naturalis ſuccedat matri , vel cognatis matris in feudo materno? Andr. de Iſern. dicit , quòd non *in dict. §. naturalis* , per illum text. indiſtinctè loquentem , quod & tu poteris inferre ad materiam majoriæ : ut neque filius naturalis ſuccedat matri in majoria materna. Cogita tamen , & vide quod habetur *in cap. dicat aliquis 32. quæſt.* 4. & quæ habentur *in leg. ex facto , §. ſi quis rogatus , ff. ad Trebell.*

TITULUS DECIMUSQUARTUS.

ſen auria el nome ſin la pro. Onde, pues que en los Titulos ante deſte fablamos de los herederos, e de las naturas dellos. Queremos aqui dezir deſtas entregas. E moſtraremos, que quier dezir, Entrega. E quantas maneras ſon de Entregas. E a quien tiene pro. E como deue ſer fecha. E por cuyo mandado. E en que tiempo. E por quanto tiempo pierde el heredero ſu derecho, ſi lo non demanda.

LEY I.

Que quiere dezir, Entrega, e quantas maneras ſon della, e a que tiene pro.

Carpio de ten. lib. 1. cap. 1. nº 3Δ.

ENtrega, tanto quiere decir, como apoderamiento corporal, que reſcibe el heredero, de los bienes de la herencia que le perteneſcen. E puedeſe demandar la entrega de tales bienes, en dos maneras. La primera es, quando el heredero demanda tan ſolamente la poſſeſsion, (1) e la tenencia, de los bienes de la heredad. La ſegunda, quando demanda en vno la propriedad, (2) e la poſſeſsion della. E tiene muy grand pro tal entrega al heredero, porque gana luego el ſeñorio (3) della, quando ſe faze con derecho. E aun, porque ſiempre es de mejor condicion el que tiene la coſa, que el que la manda, aſsi como diximos en la tercera Partida deſte libro, en el Titulo de la Tenencia, (4) en las leyes que fablan en eſta razon.

LEY II.

Como deue ſer fecha la Entrega de la herencia al heredero, e por cuyo mandado.

Carrillo lib. 3. controv. cap. 21. per totum

VIniendo el heredero (1) delante el Judgador, (2) e moſtrando carta del teſtamento (3) en que era eſtableſcido por heredero; ſi tal carta fueſſe acabada, o cumplida, (4) aſsi como deue ſer, e non fueſſe rayda, nin cancelada, (5) eſ-

LEX I.

Miſsio in poſſeſsionem dicitur dupliciter: primo cùm quis petit poſſeſsionem, ſecundò cùm petit ſimùl poſſeſsionem, & prioritatem, melius enim eſt poſſidere, quàm à poſſidente petere. Hoc dicit.

(1) *La poſſeſsion.* Per interdictum quorum bonorum, vel ex remedio, L. *fin. C. de edict. divi Andr. toll. & infra eod.* L. 2. & L. 1. *titul.* 14. *lib.* 3. *ordin. regal.*

(2) *La propriedad.* Per petitionem hæreditatis.

(3) *El ſeñorio.* Sed none addita hæreditate ſtatim ſine apprehenſione rerum hæreditariarum, tranſit dominium in hæredem, ut *in clementina exivi de paradiſo verſic. quia igitùr de verb. ſigni. & in leg. cum hæredes, in princip. ff. de acquir. poſſeſſ.* Cur ergò hic requirit traditionem, poteſt dici, quòd licèt de jure civili ex additione hæreditatis, hæres conſequatur judicium: non tamen de jure gentium, niſi ſequatur traditio, prout voluit Paul. de Caſtr. *in dict. leg. cum hæredes, in princ ff. de acquir. poſſeſſ.* & facit ad quæſtionem, de qua ibi per Paul. & Alexand. cui tamen videtur contrariari Socin. *conſ.* 120. *col.* 7. *in* 3. *vol.* vel dic, quòd in iſta leg. partitarum non dicitur, quòd hæres jam hæreditatem adjerit: & ſic quòd velit, quòd etiamſi non antea verbo adjerit per traditionem, & apprehenſionem rerum hæreditariarum, acquiret dominium: & videtur adire, ut *in leg.* 11. *tit.* 6. *ſupra ead. part.* vel dic, quòd tunc per additionem hæreditatis, ſine apprehenſione transfertur dominium, quando defunctus habebat rerum hæreditariarum dominium, ſi tamen non haberet: ſed haberet jus ad res hæreditarias, hæres adeundo non conſequeretur pluſquam defunctus habebat: ſed tamen traditione facta, conſequetur dominium ut hic. Habes etiam hic, quòd poſſeſsio non tranſit, licèt adeatur hæreditas, ut habetur *in dict. leg. cum hæredes, in princ.* & procedit etiam ſi Eccleſia ſit hæres, ut tradit Bald. *in leg. fin. col.* 3. *C. de Sacroſ. Eccleſ.* & procedit etiam in ſuo hærede ſecundum Bart. *in dict. leg. cum hæredes,* & Bald. *in leg. fin. colum.* 1. *de Edict. D. Andr. toll. & in leg.* 1. *in fin. C. de appell.* & tenetur communiter, ſecundum Alexan. *in dict. leg. cum hæredes.* Procedit etiam, etſi fiſcus ſit hæres, ſecundum Bald. *in cap.* 1. *quid ſi ſit inveſtit.* Item procedit, etſi colonus poſſideat rem hæreditatis, Gloſſ. & Bald. *in leg. cum notiſsim. col.* 2. *C. de præſcript.* 30. *vel* 40. *anno. in §. ſed cum illud,* & ibi Bald. conſuluit hæredis, ne credat per detentationem coloni acquiſitam ſibi eſſe poſſeſſionem: ſed quòd ipſe apprehendat. Contrarium tamen videtur velle Paul. de Caſt. notando ad hoc gloſſ. 1. *in leg. qui fundum in princ. ff. de uſucap. pro empt.* quod per ſervos detinentes res hæreditarias: & ſic etiam per colonos, & inquilinos tempore, quo aditur hæreditas, hæres adeundo, non ſolùm acquirit dominium: ſed etiam poſſeſsionem, & quòd ſic limitetur, *dict.* L. *cum hæredes, in princ.* & dicit probari ex his quæ habentur *in leg. qui univerſas, §. quod per colonum, ff. de acquirend. poſſeſſ.* qui tex. probat dictum Bald. ſed ſi intelligas dictum Pauli: dum tamen colonus continent poſſeſsionem, nomine hæredis, procederet ejus dictum, ut probatur *in dict. §. quod per colum,* & ibi tenet Alexand. & idem ſi hæres locaret fundum, poſt additam hæreditatem ante apprehenſam poſſeſsionem, ſtatim quod conductor apprehendat rem, acquirit hæredi poſſeſsionem civilem, & naturalem, ut *in dict. §. quod per colonum,* & vide Paul. de Caſt. *in leg. ſi homo, ff. de uſucap.* & an hæres poſſit ratione juris patronatus præſentare ante poſſeſsionem acquiſitam? Bald. quòd ſic *in leg. fin. colum. fin. C. de edit. Adrian. tol.* & ſequitur Rochus *in ſuo tractat. juris patronatus, char.* 28. *col.* 3. Adverte etiam, quòd benè poterit hæres propria auctoritate, ſi velit accipere poſſeſsionem vacantem rerum hæreditariarum, ſecundum Bart. *in leg. fin. in verſic. item extra gloſſ. C. de edict. D. Adrian. toll. & in leg. ex facto,* 2. *ff. de hæred. inſtitut.* tenet etiam Bald. *in dict. leg. fin. colum.* 1. *& in leg.* 3. *C. famil. hercíſ.*

(4) *En el titulo de la tenencia.* Vide *in leg.* 28. *tit.* 2. 3. *partit. & titul.* 30. *per totum.*

LEX II.

Hæres oſtendens coram judice teſtamentum perfectum non raſum nec cancellatum, eſt ſtatim mittendus in poſſeſsionem bonorum quæ teſtator tempore obitus obtinebat: nec alius tenens poteſt hoc aliqua ratione objectus in teſtamentum, vel teſtatore, vel alia ſimili ſuperioribus impedire: niſi ſtatim probet iſta impedimenta, tunc audiretur, niſi hæres petens dumtaxat poſſeſſionem ſit impubes de deſcendentibus contra quem filiationis, vel ſtatus objectio differtur uſque ad tempus pubertatis: ſed ſi proprietatem petat non differtur, imo cognoſcere debet judex de ea quæſtione. Hoc dicit.

(1) *El heredero.* Procedit etiam in inſtituto in re certa, non dato alio cohærede univerſali, ſed in Gloſſ. *in L. fin. C. de edict. Divi Adria. toll.* de qua iſta ſumpta eſt, vel ſi datus repudiavit: quantum tamen non repudiavit, tunc inſtitutus in re certa non habebit beneficium illius, neque hujus, leg. ſecundum Ang. & Salic. *in dict. L. fin.* & tradit Alex. *in L. quotiens, C. de hæredi. inſtit.* & eſt verior, & communis opinio contra Bar. & Paul. *in dict. L. fin.* qui voluerunt, quod & iſto caſu habeat beneficium illius, L. quid autem ſi filius inſtituatur in legitima. Bal. *in d. L. fin. q.* 1. voluit, quòd habeat hoc beneficium, cujus contrarium tenet ibi Alex. *col.* 2. *verſic. juxta hæc quæritur,* Bal. ex eo, quod legitima non ſit quota hæreditatis: ſed quota bonorum, quem videtur ſequi Decius *in dict. L. fin. col.* 7. Similiter locum habebit hoc beneficium in fideicommiſſario, cui verbo tantum eſt reſtituta hæ-

reditas, ſecundum Bart. & communiter Doct. *in dict. L. fin.* & ſequitur Decius, *col.* 7. Et idem videtur dicendum per ll. regni, ſi hæres gravatus fideicommiſſo univerſali, nolit adire, ut dixi *in L. fin. in gloſſ. fin. tit.* 5. *ſupra ead. part.* Sed an dabitur hoc remedium poſſeſſori: ut poſſeſsio confirmetur? Et dic quòd ſic ſecundum Cynic. & Bar. *in dict.* L. *fin.* Bald. *in L.* 1. *C. de carbon. edict. Guido Papa, q.* 219. incipit *edictum Divi, & in q.* 132. Decius *in dict. L. fin. col.* 14. & *in dict. L.* 1. & quæ tradit Alex. *in L. cum hæredes, in princ. ff. de adquir. poſſ.* Habet etiam locum in ſubſtitutione directa vulgari, vel pupillari, Gloſſ. *in dict. L. ſuper verbo, ex parte,* & tenet ibi Bar. dummodo liquidatum ſit, quòd caſus ſubſtitutionis evenit, & procedit etiam in tacita vulgari, vel pupillari, ſecundum Bald. *in d. L. fin. q.* 1. *& in* L. 1. *ff. de his, quæ in teſta. delen.* Cum quo tranſit Decius ibidem *col.* 8. defendens Bald. ab impugnatione modernorum aliquorum, qui tenuerunt in hoc contra Bald. & hoc in materia favorabili, prout eſt iſta: in materia nam quæ exorbitanti aliud eſſet, prout & voluit idem Bald. *in cap.* 1. *de conſtit. verſ. & ideo ſtatuta,* Decius ubi ſupra datur etiam hoc remedium Epiſcopo, & executori teſtamenti pro pauperibus inſtitutis, ſecundum Bart. *in d.L. fin.* ubi & Bald. & Alexand. & alii etiam moderni, & per Bal. *in* L. *ſi quis ad declinandum, col.* 2. *C. de Epiſcopis, & Cler.* Dabitur etiam patri pro hæreditate delata filio, ut & tradit Bald. *in L. cum non ſolum, in princ. C. de bon. quæ liber.* licèt in hoc de patre, & Epiſcopo contrarium voluit Ang. de Aren. *in §. ſubſtituitur inſt. de pupilla. ſubſtitu.* per text. *in L. qui liberis, §. hæc verba, ff. de vulg. & pupi.* ſed communis opinio eſt, quam primo dixi, ut tradit Decius *in dict. L. fin. col.* 8. ubi reſpondet *ad dict. §. hæc verba, datur etiam hæredi hæredis,* ut Bal. *in dict. L. cum non ſolum,* & per Spec. *tit. de teſt. §. ſequitur, col. fin. verſic. ſed pone.* An autem iſtud remedium detur venientibus ab inteſtato, & communis opinio eſt quòd non, ut concludit Alex. poſt alios *in dict. L. fin.* & communem opinionem ſequitur Calderi. *conſil.* 36. *in tit. de teſt.* tu adde Bal. *in cap. unico, de conten. inte. maſcu. & fœmi. de beneficio,* ubi, & dicit, quòd competit tunc officium judicis filio, ut ponatur, in poſſeſsione vacante, quia ſi filius eſt, ergo hæres &c. unde idem operatur exiſtentia ſui hæredis, quòd operantur tabulæ teſtamenti, quòd dicit eſſe notatu dignum de jure verò iſtius regni, per *L.* 1. *tit.* 2. *lib.* 5. *ordi. rega.* non ſolum filio: ſed etiam alteri ſucceſſori ab inteſtato competit iſtud officium judicis, & *L. illius,* quæ vulgo dicitur de Soria, remedium ad poſſeſsionem iſtam quæ. *L. jubet in hoc ſummariæ procedit.* Dabitur etiam hujus l. remedium, præterito filio à matre, quæ non habuit facultatem mutandi teſtamentum: quia in puerperio deceſsit: juxta caſum L. 3. *C. de inofficio. teſta.* ubi hoc dixit Bald. Quid autem ſi ſub conditione ſit inſtitutus, an ſtante conditione poſſit uti iſto remedio? Specu. dicit, quòd ſic: *in tit. de teſta. §. ſequitur, pen. col. ad fin. verſ. quòd ſi quis per* L. *ſi quis inſtituatur hæres, ff. de hæredi. inſtituen. & L. ſi ſub conditione, ff. de bono. poſſeſ. ſecundum tabu.* Sed an dabitur hoc remedium ſucceſſori in majoria, & quando in teſtamento pater reliquit filio majori, videtur quòd ſic: quia diviſio bonorum quam pater facit inter filios habetur loco inſtitutionis, Bar. *in* L. *Marcellus, §. quidam, ff. ad Trebel.* ſi autem ſuccedatur in majoria ex diſpoſitione inter vivos dabitur remedium Legis Taur. & L. 7. *tit.* 4. 5. *part.* & nota in hoc pulchrum dictum Archi. *in cap. fin.* 11. *q.* 1. *col.* 4. quòd ſi duo contendunt de uno beneficio, & potiora jura apparent pro uno, quàm pro alio, ille, qui offert potiora jura eſt in poſſeſsionem mittendus, vel tuendus, allegat. *dict.* L. *fin. de qua ſumpta eſt.*

(2) *Iudgador.* De competenti intellige, prout dicit, *L. ſi de qua iſta ſumpta eſt,* ubi gloſſ. *in verbo competenti,* non ergo vicarii, & poteſtates caſtrorum, qui non habent mixtum imperium poſſunt facere iſtam miſſionem: ſed recurrendum erit ad poteſtatem Civitatis, eſt bonus text. *in L. ea quæ magiſtratibus, ff. ad municipa.* ipſa tamen cognitio de mittendo in poſſeſsionem, fieri poterit à Magiſtratibus municipalibus, ſecundum Bart. *in dict. L. fin.* per text. *in L. ut cognitio, §. bonorum, ff. de officio ejus, cui manda. eſt juriſdi.* de quo miratur Pau. de Caſt. ibi. & ſi bona ſunt extra territorium, judex territorii, faciet iſtam miſsionem ad requiſitionem judicis, qui pronuntiavit de mittendo, quando perſona erat ſubdita judici, qui pronuntiavit, ſecundum Bart. *in dict. L. fin.*

(3) *Carta de teſtamento.* An intelligatur de originali? Paul. de Caſt. *in dict. L. fin. in* 2. *notab.* dicit; quòd ſic allegat Bart. hoc dicentem *in L.* 1. *§. ſi quis in duobus, ff. de bono poſſeſ. ſecundum tabul.* & de mente Bartol. videtur quòd non ſufficeret exemplum teſtamenti, etiam in manu ejuſdem Notarii: quia poſſet eſſe originale cancellatum, & habere vitium: quòd in exemplo non apparet, prout advertit Decius *in dict. L. fin. col.* 4. *in* 3. *nota.* qui tamen refert modernos ibi tenentes, ſufficere ſi exemplum ſit manu ejuſdem Notarii, qui ſcripſit originale: cum tale exemplum faciat fidem ſecundum Bart. & Docto. *in authent. ſi quis in aliquo documento, C. de æden. & in L. ſi quis ex argentariis, §. Prætor, ff. de æden.* & fortè iſtud eſt verius, & ita ſervatur in practica, & facit ad hoc quod not. Bar. *in* L. *ſempronius, ff. de legat.* 2. Et procedit hæc leg. necdum in teſtamento in ſcriptis: ſed etiam in teſtamento nuncupativo, gloſſ. *in dict. L. fin. in verb. depoſitionibus,* & ibi vide per Doctor. ſignanter Decium *col.* 11. & non oportebit probare de morte teſtatoris, ſed ſatis eſt producere teſtamentum, L. 2. *§. ſi dubitetur, ff. quemadmo. teſta. aperi.* tenet Bart. *in dict.* L. *fin.* ubi etiam Decius *col.* 8. reſpondet ad illum quòd præſumatur quis vivere, uſque ad centum annos. Sed quid ſi appareant duo teſtamenta eodem die confecta, & non conſtet de prioritate, & poſterioritate? Gloſſ. movet *in dict.* L. *fin.* & Bar. *in* L. 1. *§. non autem, ff. de bonor. poſſeſ. ſecundum tab.* & concludit, quòd propter incertitudinem utrumque vitietur: niſi aliter ex hæredibus poſſideret, quia in caſu dubio, & incerto potior efficitur, ſecundum Bar. *in dict. §. non autem Doct. in dict.* L. *fin.* vel niſi in altero teſtamento eſſet inſtituta pia cauſa, quia illud prævaleret Ludo. Roma. *in repet. authent. ſimiliter in* 12. *ſpeciali, C. ad leg. falcid.* Doct. Modern. *in dict.* L. *fin.* Imo, & præferreretur alteri, licèt poſſideat, quando talis poſſeſsio non eſſet intitulata, ſecundum Decium *in dict.* L. *fin. col. fin.* quòd videtur in dubium in quæſt. propoſita de duobus teſtamentis, quia alter poſſidens de neceſsitate fatendum eſt, quòd habeat poſſeſſionem titulatam: & ſic præfertur piæ cauſæ, & ſic fruſtra in hoc videtur laboraſſe Decius. Limita etiam niſi ambo hæredes concordarent: & unus cederet alteri, & renuntiaret jus ſuum, tunc non vitiaret incertitudo, ut dicit And. de Iſer. *in §. præterea,* 2. *col.* 2. *de probib. feu. alie.* per Fed.

(4) *Acabada, o cumplida.* Cum ſufficienti numero teſtium, ut *in dict.* L. *fin.* Item, & dic quòd ſit perfectum ratione voluntatis, ut *in* L. *ſi is qui, ff. de teſta.* de quo dixi *in* L. 23. *tit.* 1.

(5) *Rayda, nin cancelada.* Et ſic judicatur de teſtamento, prout in prima figura apparet, vide Bald. *in leg. poſt diviſsionem, in princ. C. de jur. & fact. ignor.* Quid autem ſi raſura non ſit in loco ſubſtantiali, Alex. poſt alios *in dict. leg. fin.* dicit, quòd tunc non impediet miſsionem re-

eſtonce, demandandolo (6) el, develo meter en poſſeſsion, (7) e en tenencia, de los bienes de la heredad, (8) e de todas las otras coſas (9) que el teſtador auia, e tenia, a la ſazon que ſino. E non deue ſer embargada tal entrega como eſta, mager aquel que fueſſe tenedor de los bienes de la herencia, dixeſſe que aquel teſtamento era falſo, (10) o que aquel que lo mando fazer, non auia poder de lo fazer (11) porque le era defendido, o razonaſſe alguno otro embargo (12) ſemejante deſtos. Fueras ende, ſi luego (13) quiſiere prouar lo que dize, ſin alongamiento ninguno. Ca eſtonce, deueſe detener la entrega, e oyrle, e reſcebir las prueuas ſobre eſta razon. Pero ſi el heredero fueſſe menor de catorce años, (14) e deman-

daſ-

rejecta opinione Bart. *in leg. ſi unus, C. de teſtam.* indiſtinctè tenentis, quòd raſura, vel cancellatio teſtamenti habeat impedire iſtam miſsionem in poſſeſsionem, & opinion. Bart. defendit Decius *in dict. leg. fin. col.* 10. Sed potius mihi placet opinio Alex. poſt alios per text. *in cap. ex liberis, de fide inſtr.* Item neque vitiabit raſura, vel cancellatio, ſi fiat manu Notarii: & Notarius de hoc atteſtetur, ſecundum Bart. *in dict. leg. fin. & in leg. ſi unus, C. de teſtam.* ubi & Alex. Item non vitiabit, quando ex præcedentibus, & ſequentibus colligatur, quòd ſic debet ſtare. Bart. *in dict. leg. fin.* ſimiliter non obſtabit raſura, ſi inſtrumentum teſtamenti, vel aliud reperitur apud adverſarium, ſecundum Bald. *in lege* 1. *C. de fide inſtrum.* & Alex. *in dict. leg. ſi unus*, & adde ad iſta quæ dixi *in leg.* 44. *tit.* 18. 3. *partit.*

(6) *Demandando.* Sufficit, quòd viva voce petat, & quòd in ſcriptura redigatur, ſecundum Paul. de Caſtr. *in dict. leg. fin.* bonus text. *in clement. ſæpe, verſic. verum, de verbo ſigni.* & procedet etiam quando appareat contradictor prout volunt Bartol. & Paul. *in dict. leg. fin.* licèt Alex. poſt alios ibi aliud velit, & cum Bar. & Paulo tenet Decius ibidem, *col.* 9.

(7) *Deuelo meter en poſſeſsion.* Et ſic quoad iſtam miſsionem, inſtrumentum teſtamenti habet executionem paratam, ut etiam not. Bal. *in* 3. *nota. in dict. leg. fin.* An autem idem procedat reſpectu legatarii? Vide ibi per Jaſo. & Decium *in* 6. *nota.* & advertè, quod non requiritur citatio alicujus in iſta miſsione: niſi illius qui poſsideret, ſecundum Bar. *in dict. leg. fin.* & vide ibi per Decium, *col.* 10.

(8) *De los bienes de la beredad.* Quæ teſtator mortis tempore poſsidebat, ut hic, & *in dict. leg. fin.* Quid autem ſi per teſtes probaretur, quòd teſtator poſſedit tales res: ſed quòd per tres, vel quatuor annos ante mortem teſtatoris alius tenuit eaſdem res, an ſint adhuc miſsio in talibus rebus? Alex. *conſ.* 33. incipit *ponderatis verbis, col. fin.* conſuluit, quòd ſic: quia cum teſtes deponant de antiquiori poſſeſsione teſtatoris, illa ſuperveniens poſſeſsio in alium non obſtabit, ex quo præſumitur, quòd dictus teſtator animo retinuit poſſeſsionem civilem, *L. clam poſsidere, §. qui ad nundinas, ff. de acquirend. poſ. & L. ſi id quòd, §.* 1. *eod. tit.* ibique allegat ad deciſionem quandam dominorum de Rota, vide ibi per eum, & cogita ſuper hoc.

(9) *De todas las otras coſas.* Videtur ex hoc quòd & ſi defunctus poſsidebat aliqua bona tit. majoriç, quòd etiam in illis hæres mitti debet in poſſeſsionem, prout etiam eſt in feudalibus, ſecundum Bald. *in cap.* 1. *in princ. verſ. quæro ergo, de ſucceſſ. feud.* vide *cap.* 1. *§. inter filiam, ſi de feud. fue. contro. inter domi, & agna.* & Bal. *in cap.* 1. *de controverſ. inter maſcul. & fœmi. de bene.* quòd videtur limitandum niſi poſſeſſor ſit ille, ad quem venit majoricatus, juxta notata per Bar. poſt Din. *in L. ſi patroni, in princ. ff. ad Trebel.* & quid ſi ſint res incorporales, an in illis fiat iſta miſsio, vide Bald. *in dict. leg. fin. q.* 9. *col. pen.* & ibi vide de jure patronatus.

(10) *Era falſo.* Concord. *cum L.* 2. *C. de edict. Divi Adri. toll.*

(11) *Non auia poder de lo fazer.* Adde, *dict. leg.* 2. & ibi Bart. & Doct.

(12) *Otro embargo.* Non ergo admittetur exceptio defectus proprietatis, ſecundum Ang. *in L.* 2. *C. eod.* allegans Innoc. *in cap.* 2. *de cauſa poſſeſſ. & proprie.* niſi incontinenti offerreretur probatio, ſecundum eum, & probatur hic, & tradir Decius *in dict. leg. fin. nono notabil.* Item neque quòd filius fuit præteritus, ut *in dict. leg.* 2. quod intellige: niſi ex ipſo teſtamento conſtaret de vitio præteritionis: ut quia fuit in eo facta mentio de filio non inſtituendo eum, neque exhæredando: tunc enim ex tali vitio, cum ſit viſibile, impedietur miſsio, ſecundum Barto. *in dict. leg. fin.* & tradit Decius ibi *col.* 10. ſuper gloſſ. in verbo vitiatum.

(13) *Luego.* Sequitur notata per gloſſ. *in dict. leg.* 2. & quomodo dicetur iſtud ſtatim declarat ibi Bal. in duobus locis, & tandem vult hoc judicis arbitrio committi, & quando dicatur exceptio requirere altiorem indaginem vide per Bar. *in extravag.* ad reprimendum in gloſſ. ſuper parte ſummariè, *col.* 1. & id quòd non poteſt expediri propter judicii brevitatem in alio judicio eſt reſervandum, ſecundum Bal. *in L. ſi quis, C. de captiv.* quod autem de facili poteſt liquidari, dicitnr liquidum, vide per Balb. *in tract. præſcriptio. char.* 5. *col.* 4. & adde quæ not. Decius *conſ.* 424. & Alex. *conſil.* 166. *in* 2. *vol.* & dicit Bal. *in §. inſuper, col.* 2. *de probibi. feu. alie.* per Federi. quòd quantum fellonia eſt viſibilis, vel de facili probabilis, tunc vaſſallus non debet inveſtiri: ſi verò inviſibilis, & requirit altiorem indaginem: tunc debet inveſtiri. Sed cum hodie juxta LL. *Tauri*, & partitarum tranfertur poſſeſsio majoriæ, ſi is in quem transfertur non potuit propria auctoritate occupare: quia alius eſt in poſſeſsione: unde recurrit ad remedia poſſeſſoria, & præſentat inſtrumentum majoriæ. Adverſarius verò opponit contra majoriam aliqua, quæ requirunt altiorem indaginem dicens, quòd omnia quæ detrahunt majoriæ, detrahunt poſſeſsioni, juxta ea quæ not. Bart. *in* L. 1. *§. parvi, ff. quòd vi aut clam text.* & ibi Bar. *in* L. *non putavit, §. non quævis, ff. de bono. poſſeſ. contra tab.* per Abb. *in cap. item cum quis de reſtit. ſpolia. L. ſi in adoptionem, verſ. licèt non jure ſcriptus, ſecundam primam lecturam, ff. de bonor. poſſeſ. contr. tabu.* actor verò replicat, quòd ſicut obtineret oſtendens teſtamentum prima facie validum, & non ſuſpectum, & reſervarentur exceptiones requirentes altiorem indaginem: ſic debeat iſto caſu fieri. Cum dictæ leges potius conditæ fuerunt in favorem vocatorum ad majoriam, quàm in damnum crederem, quod per dictas LL. non fuit ſublatum remedium hujus leg. *& leg. fin. C. de edict. Divi Adrian. toll.* cujus remedium competit etiam pro retinendo, ſecundum Gloſſ. & Doct. ubi, & bene facit *dict. leg. fin.* in adoptionem ſecundum ſecundam lecturam gloſſ. & planè procederet quantum majoria probaretur per teſtamentum, ſi autem facta eſſet inter vivos, cogita, & vide quæ not. Bal. *in L. Marcellus, §. quidam, ff. ad Trebel. & in cap. unico, de content. inter maſcu. & fœmin. de benefic.* & Archidia. *in cap. fin.* 11. *q.* 1. *col.* 4. & vide hodie declarationem novam ſuper iſta materia factam in bonis majoriæ.

(14) *Menor de catorce años.* Adde *L.* 7. *tit.* 22. & quæ dixi 3. *part.* & de impubere dicit: quia puberi non datur, L. 3. *§. puberi. ff. de Carbonia. edict.* exiſtente verò in utero datur alia bonorum poſſeſsio ventris nomine, per quam providetur naſcituro, *L.* 1. *in princip. ff. de vent. in poſſeſ. mitten.*

daſſe tenencia, (15) e entrega, de los bienes de ſu padre, (16) o de ſu auuelo; ſi aquellos que le quiſieren embargar, dixeſſen, que non era fijo, o nieto, de aquel de cuyos bienes ſe queria apoderar, o que era ſieruo, eſtonce non le empeſcen tales embargos (17) como eſtos; ante dezimos, que deue ſer entregado (18) en aquellos bienes, e criarſe en ellos, (19) faſta que ſea de edad de catorce años; (20) e dende adelante le pueden mouer tales pleytos, ſi quiſieren: e eſtonce aura el mejor entendimiento, e amigos, (21) para amparar ſu derecho, lo que non podia auer ante deſte tiempo. E eſto que diximos, ha lugar, quando el

ſi-

(15) *Demandaſſe tenencia.* Ex hoc verbo junctis præcedentibus probatur hic, quòd iſta bonorum poſſeſsio, de qua loquitur nunc iſta leg. in filio impubere (quæ latinè dicitur Carboniana bonorum poſſeſsio) detur etiam filio inſtituto à patre, cujus contrarium videtur diſponi *in L.* 1. *§. Pomponius, & in L. cum fine, ff. de Carbonia. edict.* ubi habetur, quòd filio inſtituto non datur carbonianum: quia ſufficit ei bonorum poſſeſsio, ſecundum tabulas, dic, quòd illud procedit, quando non negaretur eſſe filium: ſi tamen negaretur, opponendo ei per ſucceſſores ab inteſteto, quòd non valet inſtitutio, quia inſtitutus eſt, ut filius: & quòd non eſt filius, vel allegaretur, quòd eſt ſervus, & ſic quòd non poteſt habere hæreditatem: quia inſtitutus eſt ut liber: tunc non ceſſabit: ſed competit ei remedium carbonianum ex conſtitutionibus, ut *in L.* 3. *§. quamvis, ff. eod.* ſaltem quoad differendum quæſtionem in tempus pubertatis, ut ibi habetur, & ita vult Bar. *in dict. §. Pomponius*, & clarius Bal. *in* L. 1. *C. de Carboni. edict.* Alleg. L. 3. *in princip. ff. eod. & dict. §. Pomponius*, quæ leges licèt loquantur in poſthumo inſtituto, idem dicendum in jam nato: cum negatur eſſe filium: cum ſit eadem ratio, quòd etiam ut tu vides clare probatur hic in iſta L. partitarum, & idem tenet Salic. & Jaſon. *C. de Carbonia. edict. in rubrica.* Confert etiam, quia iſtud beneficium datur impuberi inſtituto ab extraneo, ſi ejus ſtatus revocetur in dubium, ut eſt de Bart. *in* L. 3. *§. miſſum, ff. eod. col. fin.* & facit bene L. *de bonis, in princip.* & ibi Gloſſ. *ff. eod.* quòd procedit indubiè, ſi tali impuberi inſtituto ab extraneo, quæſtio moveatur poſsidente tali impubere per L. *ſi impubes, §. ſi pupillus, ff. eod.* & ibi Gloſſ.

(16) *De ſu padre.* Hoc dicit: quia in bonis matris, non datur remedium carbonianum, L. 1. *§. & generaliter, &* L. *de bonis, ff. de carbon. edict.* gloſſ. *in* L. 1. *in verb. patris, C. eod.* & rationem tradit Jaſon ubi ſupra quæ eſt: quia cum dicta carbo. bonorum poſſeſsio non detur exhæredatis, ut *in dict. §. Pomponius, & in* L. *qui de inofficioſo, ff. de inofficioſ. teſta.* & præteritio matris habeatur pro exhæredatione, ut *in §. mater inſtitu. de exhære. libero.* infertur, quòd non poteſt habere locum in bonis matris, ex qua ratione infert Jaſon. ibi unum quòd dicit nunquam legiſſe tactum ab aliquo, quòd ſi mater inſtituiſſet filium impuberem, cui moveretur quæſtio ſtatus, tunc etiam in hæreditate matris, haberet locum hoc remedium poſſeſsionis habendæ: ex quòd ceſſat dicta ratio, & quòd ita limitetur *dict.* L. *ne bonis, §.* 1. & inſuper hoc dicit oſtendi ratione: quia carboniana competit illis, quibus competeret competeret contra tabul. L. 1. *in principio, ff. eod.* ſed contra tabul. competit illis quibus competeret ab inteſtato bonorum poſſeſsio *unde liberi* in ſucceſsionibus parentum, L. 1. *§. recte, ff. ſi tabu. teſta. null. ex tab.* ſed contra hoc inſtatur: quia contra teſtamenta fœminarum non datur bonorum poſſeſsio contra tabul. L. *illud, §. ad teſtamenta, ff. de cont. tabul.* & ſic non debet habere locum carbonianum. Item etiam hodie in bonis maternis non datur bonorum poſſeſsio: *unde liberi*, L. *quotiens*, & ibi gloſſ. *C. de legiti. hæred.* Bal. *in* L. *fin. colum.* 3. *verſ. ſequitur videre, C. unde legiti.* Sed poteſt reſponderi, quòd hodie jam dabitur bonorum poſſeſsio contra tabulas contra teſtamentum matris; cum hodie præteritio matris non habeatur pro exhæredatione per *§. aliud quoque in authent. ut cum de appella. cognoſ.* & dixi *in* L. 1. *tit.* 7. *ead. part.* ita tenet Angel. *in* L. 1. *verſ.* 7. *regula eſt, C. de Carbonia. edict*, & opin. Angel. eſt communis, prout atteſtatur Decius *in* L. *poſthumo nato, num.* 8. *C. de bono. poſſ. contr. tabu.* ubi Jaſon. *col.* 5. *&* 6. defendit iſtam opinionem Angel. & per conſequens dabitur Carbonianum, neque obſtabit iſta leg. partit. quæ dixit, *de ſu padre*: nam ſuppleri poteſt, ut idem ſit in matre, ſicut etiam *in* L. 10. *tit.* 7. *ead. part.* cum loquirur illa leg. de prçteritione, dixit de patre & non eſt dubium, quin idem velit in matre, & videtur æqua iſta opinio, & filiis impuberibus favorabili, ideo tene menti ad *dict. leg. de bonis, in princ. ff. eod.*

(17) *Tales embargos.* Concord. *cum L.* 1. *ff. eod. & L.* 1. *C. eod. de Carbo. edict.* & advertè, quòd probari videtur ex iſta leg. quòd petita bonorum poſſeſsion. per filium impuberem, ſi negetur filius non eſt neceſſe, quòd omittatur primum judicium: & quòd de novo detur libellus petendo per remedium Carbonianum, prout dicit Bart. *in L.* 3. *§. duæ, col.* 1. *& in §. miſſum, ff. eod.* ſed ex eodem judicio conſequitur fructus Carboniani edicti, replicando contra exceptionem, quòd quæſtio ſtatus, & bonorum differenda ſit in tempus pubertatis, & nota quòd ad hoc ut iſtud remedium in puberi competat, debet prius conſtare per aliquas præſumptiones, licèt non perfectus probationes de filiatione, ut quia defunctus eum tractabat, ut filium: & nominabat filium ut *in L.* 3. *§. cauſæ cognitio. ff. eod.* & tradit Paul. de Caſt. *in L. qui de inofficioſo, ff. de inofficioſ. teſta.* & Gloſſ. *in dict. §. cauſæ.*

(18) *Entregado.* Et efficietur poſſeſſor, non detentor, ut dicit Paul. de Caſt. per text. ibi, *in dict. leg. de inofficioſo.*

(19) *En ellos.* Adde, *dict. leg. qui de inofficioſo, & L. fin. C. eod.* & licèt poſtea non probetur, filius non tenebitur reſtituere alimenta quæ percepit: niſi probetur quòd calumnioſè, & ſcienter aſſerat: ſe eſſe filium, quia ſanctius eſt quod fuerit alitus de alieno: ſi aliqualiter probaverit, quam quod fuiſſet mortuus famæ: ſi fortè erat filius, ſecundum Paul. de Caſt. *in dict. leg. qui de inofficioſo*, gloſſ. *in dict. L.* 2. *C. de Carbo. edict.* ubi bonus text.

(20) *De catorce años.* Nam finitur hoc commodum hujus bonorum poſſeſsionis adveniente pubertate, L. 3. *§. puberi, ff. de Carbo. edict.* L. 2. *C. eod.* adhuc tamen poſt pubertatem iſte miſſus ſuſtinebit partes rei, & poſſeſsio ipſo cavente non auferetur ab eo, ut *in* L. *de bonis, §. poſt pubertatem, ff. eod.* & ibi vide Bart. quid autem ſi quæſtio non fiat de filiatione, vel ſtatu ipſius impuberis, ſed de ſtatu patris, an differatur tunc quæſtio uſque ad tempora pubertatis? Dic, quòd ſic, ſi per quæſtionem ſtatus patris vertitur ſimiliter quæſtio, ſuper ſtatu filii, ut quia defunctus dicatur ſervus ſecundum Bart. *in dict.* L. 3. *§. miſſum, ff. eod. col. fin.* per L. 1. *§. ſed ſi mater, ff. eod.* ſed ſi per quæſtionem non revocatur, in dubium, ſtatus ipſius filii: ut quia fuit inſtitutus ab extraneo: tunc quæſtio non differtur, ut *in* L. *libere, C. de petitio. hæredita.* tenet Bart. *in dict. §. miſſum*, licèt tali caſu ſi probationes non offerrerentur incontinenti, deberet fieri miſsio in poſſeſſorio, ut *in* L. 2. *C. de edicti. Divi Adria. toll.* & Gloſſ. & Doct. *in dict. leg. liber.* Advertè etiam, quòd ſi expediens ſit pupillo, potius non diferri quæſtionem iſtam in tempus pubertatis, id fieri debet quòd ſibi ſit utilius, ut *in dict.* L. 3. *§. duæ, ff. eod.*

(21) *Amigos.* Expedit habere amicos ad defenſionem litium, ut hic vides.

fijo, o el nieto, demanda tan ſolamente la tenencia de los bienes que quiere heredar, mas ſi el demandaſſe la propriedad (22) de la herencia; eſtonce, todas las coſas, (23) que diximos de ſuſo, que pudieſſen contra el, deuelas el Juez oyr, e examinar, e librar ſegun derecho, ſin alongamiento ninguno, ante que lo entregue de la herencia, que es aſsi demandada.

LEY III.

Que es lo que deue fazer el Juez, quando vienen dos herederos, e mueſtran amos cartas de Teſtamento, de aquel que los eſtableſcio.

Sarez tit. 7 resol. 5. nº 43. et seqq.

DElante el Juez viniendo algun ome, que moſtraſſe el teſtamento en que fuera eſtableſcido por heredero de otro, e pidieſſe, que le metieſſen en poſſeſsion de la heredad, ſegun dize en la ley ante deſta; ſi otro alguno (1) vinieſſe ante aquel miſmo Juez, e dixeſſe, que el auia mejor derecho en la heredad, porque fuera deſpues eſtableſcido por heredero (2) del fazedor del teſtamento, o por otra razon alguna (3) que moſtraſſe, e que dixeſſe que lo queria luego prouar; (4) eſtonce, el Juez deue ver amos los teſtamentos, e oyr las razones de amas las partes: e el que moſtraſſe que ha mejor derecho en la heredad, aquel deue ſer entregado en ella. E ſi amos moſtraren que han egual derecho en los bienes del finado, amos deuen ſer metidos en poſſeſsion dellos egualmente.

LEY IIII.

Como deue entregar los bienes de la herencia al heredero, aquel que es tenedor della.

ENtregando el Juez de la herencia del finado, a aquel que ouieſſe derecho de la auer, deuele otroſi mandar entregar de los frutos de ella. (1) Pero en eſtos ha departimien-

Vid. Ley 39. tit. 28. P. 3.

(22) *Propriedad.* Petitione videlicet, hæreditatis: ſi tamen velit filius ſuperſedere in petitorio per ipſum inchoato, & tranſire ad poſſeſſorium poſſet, & differetur quæſtio, ſecundum Gloſſ. Bart. & Paul. *in* L. 1. per text. ibi, *C. de Carbo. edict.* & vide per Bart. *in* L. 3. §. *miſſum*, *ff. eod.* bonus text. *in cap. paſtoralis*, *de cauſ. poſſ. & proprie.* ultimo not. circa materiam hujus leg. quòd etiam in bonis majoriæ habebit locum iſtud Carbonia. & hujus leg. beneficium, prout etiam in bonis feudalibus: ut dixi *in* L. 7. *tit.* 22. *part.* 3. unde & ſi aliquis occupavit poſſeſsionem bonorum majoriæ, & veniat filius, vel filia, quæ ex tenore inveſtituræ ſeu vocationum prætendat majoriam, qui petat ſibi tradi poſſeſsionem, & quòd pendente impubertate quęſtio, ſuper filiatione, & bonis differatur, quòd conſtituto ſummariè de filiatione, debeat ſibi tradi poſſeſsio: & occupator expelli: & quæſtio ſuper filiatione differri. Vide ad hoc bonum text. *in* L. 3. §. *parvi.* & §. *ſi quis liber. ff. de Carbon. edict.* quod tu bene nota, quia quotidiè ſuper legitimitate filiorum vocatorum ad majoriam, ſunt quæſtiones, & ſemper intelligas hoc de diſſerenda q. quòd ſuper ſtatu in tempus pubertatis, quando eſt quæſtio ſtatus, nam ſi tantum ſit quæſtio, bonorum, tunc non datur iſta dilatio, ut probatur *in* L. 1. §. *ſi quis filium*, *in verſic. ſi teſtamentum valere contendunt*, *controverſia non eſt differenda*, & *in* L. *ſi impubes*, §. *cum verò*, *ff. eod.* cum gloſſ. ibi non enim habebit locum miſsio ex Carboniano: ſed quæſtio de ſtatu differenda eſt, ut ibi, ſi autem eſſet majoria facta tam à patre, quàm à matre, an tunc in totum habet locum Carbonianum? Vide ibidem *in verſ. plane*, & ibi gloſſ. quæ vult, quòd ex Carboniano, tunc fiet tamen miſsio in bonis patris, non verò in bonis matris, quia bene poteſt eſſe, quòd ſit filius patris, & non illius quæ dicitur matri, & è contra, ſed ſi eſſet caſus, quòd non poſsit eſſe baſtardus, ſive illegitimus ex patre, quin etiam eſſet ex matre, ut ſi allegatur conſanguinitas parentum cum ſcientia utriuſque, cum ibi veniat examinandum utrunque: videtur, quòd non ſolum quæſtio differatur ſuper legitimitate: verum etiam ſi it miſsio eſſet in bonis matris, per text. *in dict. verſ. plane*, & L. *ſi impubes*, §. *ſi pupillus*, *ff. eod.* juncta gloſſ. *in dict.* L. *de bonis*, *i. verſ. plane*, *ſuper verb. differendas*, *in fin.* licèt Alber. poſt Oldral. *in dict.* §. *ſi pupillus*, *velit quòd in caſu illius* §. proſit Carbonianum quoad dilationem controverſiæ: non verò quoad miſsionem, & allegat. notat. *in d.* §. *plane*, per gloſſ. ſed rectè intellecta non contradicit, imò aſsiſtit ad id quòd dixi, & quid ſi majoria ſit materna, an in illa habebit locum Carbonianum, & iſtius leg. diſpoſitio? Hoc decidit *L. de bonis*, *in princip. ff. eod.* & L. *ſi impubes*, §. *ſi pupillus*, *eod. tit. ex quibus decides*, quid ſi eſſet quæſtio in qua non poſſet quis dici baſtardus ex parte matris quin eſſet ex parte patris, vel è contra, & vide quæ not. Bart. *in L.* 3. §. *quamvis*, *eod. tit.* ubi tradit, quòd etiam quando inſtituto movetur quæſtio ſuper ſtatu habet locum Carbonianum, ex quo videtur quòd in majoria quæ provenit jure inſtitutionis: habebit etiam locum. In majoria verò quæ non jure iſto veniret, videtur quòd non habeat locum Carbonianum, ut probatur *in L. cum fine*, *ibi jura libertorum*, *ff. ad Carbo.*

(23) *Las coſas.* Adde L. *liber.* & ibi gloſſ. *C. de peti. hære.*

LEX III.

Si impediens hæredem poſſeſsionem petentem, ſtatim doceat hæreditatem ad ſe pertinere, mittetur ipſe in poſſeſsionem, & ſi ambo æque probent, ſunt æque mittendi. Hoc dicit.

(1) *Alguno.* Quis dicatur legitimus contradictor ad impediendum iſtam miſsionem, declarat iſta L. *ſed*, vide plenius per gloſſ. *in L. fin. C. de edict. Divi Adrian. toll. ſuper verb. legitimo*: & ibi late per Bart. & Decius *col.* 12. 13. & 14. qui declarat mentem, & verba Bart. & ibi etiam vide quid ſi contradictor veniat poſt licentiam datam à judice, ſed mandatum de mittendo, vel poſt miſsionem.

(2) *Heredero.* Gloſſ. *in dict.* L. *fin. in verb. contradictor.* poſuit iſtud exemplum.

(3) *Razon alguna.* Vide Gloſſ. & Doctor. ubi ſupra *in verb. legitimo.*

(4) *Luego prouar.* Not. bene, quòd ſemper quis eſt legitimus contradictor ſi paratus ſit de jure ſuo probare incontinenti, & adde quòd habetur ſupra *L. proxima*, & Bart. & Paul. *in dict. leg. fin.*

LEX IIII.

Si poſſeſſor à quo evincitur hæreditas eſt poſſeſſor bonæ fidei tenetur reſtituere fructus perceptos ante litem conteſtatam ſtantes, non conſumptos, de percipiendis non tenetur, ſed malæ fidei poſſeſſor, de conſumptis, & de aliis qui percipi potuerunt, deductis expenſis eorum gratia factis tenetur. Hoc dicit.

(1) *Della.* Ex hoc verbo junctis LL. 2. & 3. ſupra proximis poſſet fortè quis dicere, quòd cum iſta lex veniat ſtatim, poſt d. leges, quæ tractant de miſsione in poſſeſsionem, ex dictis *LL.* & *edict. Divi Adrian.* ſeu *L. fin. illius tit. C. de edict. Divi Adrian. tollen.*. quòd etiam in iſto remedio veniat condemnatio fructuum percep-

miento. Ca, ſi aquel que era tenedor de aquella heredad, ouieſſe deſpendido los frutos, que cogio, o ouo della, auiendo buena fe en teniendola, cuydando que era ſuya, eſtonce non ſeria tenudo de dar la la eſtimacion dellos; (2) mas bien ſeria tenudo de dar los que non ouieſſe deſpendido, ſi algunos le fincaſſen en el tiempo que el pleyto fueſſe començado ſobre la heredad, o en el que fue dada la ſentencia (3) ſobre ella. E eſte que era tenedor de la heredad, deue ſacar de los frutos las deſpenſas, (4) que ouiere fechas en labrarla, o en razon de coger los frutos della. Ca, ſegun dixeron los Sabios antiguos, aquello es llamado fruto, que finca en ſaluo a aquel que lo cogio, ſacadas las deſpenſas (5) que fizo por razon del. Otroſi dezimos, que ſeyendo negligente, o perezoſo, (6) aquel que tiene la herencia de alguno que fueſſe finado, non la aliñando en la labrar como deuieſſe, ſi eſte ouieſſe buena fe en teniendola, cuydando que era ſuya, o auia razon derecha de la tener; eſtonce dezimos, que ſi el ouieſſe a entregar al heredero por mandado del Juez tal herencia, non ſeria tenudo de darle los frutos, que pudiera eſquilmar della, ſi la ouieſſe labrada. Ca, pues que el buena fe auia en teniendola, non ſemeja que el dexaua de la labrar por fazer engaño a otro; mas dexauala, como ome que dexa a las vegadas ſu heredad, que la non labra, por non poder, o por otra razon. Mas ſi ouieſſe mala fe (7) en teniendo tal heredad, ſi juyzio fuere dado contra el, que la deſampare; eſte atal es tenudo de entregar la heredad con todos los frutos que el eſquilmo della, tambien los deſpendidos, como los otros que tuuieſſe eſtonce; e aun con las rentas, e los frutos, que pudieſſen ſer ſacados della, ſi la ouieſſe labrada: porque non auia derecha razon, nin buena fe, en teniendo la herencia del finado. Pero eſte atal, las deſpenſas que fizo por mejoramiento de los bienes de la heren-

ceptorum ex hæreditate, cujus contrarium tenet Spec. *in tit. de teſta.* §. *ſequitur*, *col. fin. verſic. ſed nunquid acceſsiones*, imo quòd fructus & acceſsiones non veniant in tali judicio, & idem voluit Alex. *conſil.* 184. viſo proceſſu cauſæ vertentis, *col. fin.* unde tu dicas, quòd iſta lex partitar. jam non loquitur de illo remedio poſſeſſorio, ſed de petitione hæreditatis, de qua dixit ſupra *in L.* 1. *ibi la* 2. in qua veniunt fructus, ut *in L. item veniunt*, §. *fructus*, & *L. illud*, §. *prædo*, *ff. de petitio. hæreditatis*: jam enim in iſta lege non loquitur de poſſeſsione rerum hæreditariarum, ſed de ipſa hæreditate, & de habente jus ad eam, & patet ex ſuperioribus: cum dixit, *que ouieſſe derecho de la auer.*

(2) *Dellos.* Si tamen ex eis factus eſt locupletior tenebitur in quantum locupletior factus eſt, ut *in d. leg. illud*, §. *prædo*, *verſic. in bonæ fidei*, tunc enim reſtituuntur tanquam augmentum in univerſali judicio, ut ibi in text. & declarat ibi Angel. & probatur *in L. item veniunt*, §. *fructus*, & *in L. ſed ſi leg.* §. *conſuluit*, & §. *quòd autem quis*, *ff. de petitio. hæred.* licèt in judicio rei vendicationis fructibus conſumptis, neque in hoc teneretur bonæ fidei poſſeſſor, ut *in L.* 4. §. *poſt litem*, *ff. finium regundo.* & vult Albe. *in* L. *ſi à domino*, §. *fructus*, *ff. de petitio. hæred. ibi*, *ſed ſecus in rei vendicatione.* Angel. tamen *in dict.* §. *prædo. L. illud*, *ff. eod.* dicit, quòd in judicio ſingulari, licèt ceſſet ratio augmenti, quæ conſideratur in judicio univerſali petitionis hęreditatis, reſtitui tamen debent fructus conſumpti, ex æquitate *L. ſi me*, & *Titium*, *ff. ſi cer. pet.* quòd dicit eſſe menti tenendum perpetuò, & allegat. Innoc. *in cap. in litteris*, *col.* 1. *de reſti. ſpolia.* & gloſſ. *inſtitu. de officio. judic. in princ. in verb. cum fructibus*, & gloſſ. *in* §. *ſi quis à non domino*, *in verb. fructus inſtit. de rerum diviſio*, & intellige hoc quando fructus eſſent naturales, prout loquitur Innoc. & Gloſſ. ſuperius allegatæ, & habetur *in L.* 39. *tit.* 28. 3. *part.* nam ſi eſſent fructus induſtriales, lucratur eos in totum bonæ fidei poſſeſſor, ſi ſunt conſumpti pro cultura, & cura, ut *in dict.* §. *ſi quis à non domino*, & in eis procederet quod vult Alber. & voluit etiam gloſſ. *in dict. verſic. cum fructibus*, & Azo. *C. de petitio. hæred. in ſum. col. fin.* ubi aſsignans differentiam inter petitionem hæreditatis, & rei vendicationem, dicit, quòd in rei vendicationem bonæ fidei poſſeſſor non tenetur de conſumptis: & ſi ſit locupletior, niſi in duobus caſibus, ut *ff. de rei vendicat. L. ſumptus*, & L. *emptor.* hic è contra Angel. tamen *in L. ex diverſo*, *ff. de rei vendi. in princip.* tenet, quòd etiam induſtriales fructus reſtituat bonæ fidei poſſeſſor etiam in judicio ſingulari quatenus factus eſt locupletior: & ibi reſpondet ad *dict.* §. *ſi quis à non domino*, & conſuluit Alex. *conſil.* 90. *vol.* 2. *col. fin.* ubi alios allegat licèt *conſil.* 21. *vol.* 4. dicat multos in hoc tenere contrarium: ſed prima opinio quæ fuit Azor. videtur communior, & æquior, & probari videtur *in d. leg.* 39. *tit.* 28. *part.* 3. & not. ad id quòd primo dixi, quòd in dubio præſumitur locupletior, niſi probetur contrarium, gloſſ. & quòd ibi not. Ang. *in d. L. utrum*, *ff. de petitio. hæred.* & idem Angel. *in dict.* §. *prædo.*

(3) *Sentencia.* Tempus rei judicatæ inſpicitur in judicio petitionis hæreditatis, an quis factus fuerit locupletior, ut hic, & *in leg. ſi à domino*, §. *pen. ff. de petition. hæredit.* & etiam litis conteſtatæ, ut hic, & not. gloſſ. *in dict.* §. *pen.* & ſic ſi tempore litis conteſtatæ ſit locupletior, licèt ante ſententiam deſinat eſſe locupletior, nihilominùs tenebitur, etſi tempore litis conteſtatæ non ſit locupletior, ſit tamen tempore rei judicatæ idem erit per iſtam leg. quæ approbat dict. gloſſ.

(4) *Deſpenſas.* Adde *dict. leg. ſi à domino*, §. *fructus*, *ff. de petit. hæredit.*

(5) *Sacadas las deſpenſas.* Adde *dict. leg. fundus qui*, *ff. famil. hær.* & L. *ſi à domino*, §. *fructus*, *ff. de petit. hæred.* & *L. fructus*, *ff. ſolut. matrim.* & quod notat Bald. *in leg.* 1. *colum.* 1. 2. 3. & 4. *C. de fructib.* & *litium expen.* & Paul. de Caſt. *in leg. quantitas*, *ff. ad leg. falcid.* & Specul. *tit. de loc.* §. *poſtquam*, *verſic. quid ſi tibi locavi*, & hæc regula fallit in decimis prædialibus, *in ut cap. tua nobis*, *de decim.* Item fallit, quando dominus dat terram ſuam ruſtico, ut eam laboret, & det ſibi certam partem fructuum: nam debet expenſa fieri ſumptibus coloni, ut tradit Alberic. *in dict.* §. *fructus*, Innoc. & Abb. *in dict. cap. tua nobis*, de decimis verò perſonalibus, vel his ſimilibus, quæ percipiuntur induſtria, & labore hominum, vide gloſſ. & Angel. *in dict.* §. *fructus.*

(6) *O perezoſo.* Concordat *cum L. ſi quis poſſeſſor.* §. *ſicut*, *ff. de petition. hæred.* & *L. ſed etſi lege*, §. *conſuluit*, *eodem titul.*

(7) *Mala fe.* Adde *dict. leg. illud*, §. *prædo.* & *L. item veniunt*, §. *fructus*, *ff. de petit. hæred.* & quòd hic diſponitur in poſſeſſore malæ fidei, idem dic in poſſeſſore bonæ fidei, poſt litem conteſtatam, *L. ſed ſi L.* §. *quod autem ait ſenatus*, *verſic. quod ſi ab inicio*, & §. *ſi ante litem*, *ff. de petit. hæred.* & per ſolam ſententiam rei alienæ dicitur malæ fidei, L. *item veniunt*, §. *petitam*, 2. *ff. eod.* & *in dict.* §. *ſi ante litem*, & hoc quoad reſtitu-

rencia, por razon de la aliñar, o de coger los frutos, bien las puede tener, (8) e ſacar dellos.

LEY V.

Que aquel que tiene los bienes de la herencia como non deue, ſi enagena alguna coſa dello, la deue pechar.

SI contra alguno, que fueſſe tenedor de la herencia que perteneſcieſſe à otro, fueſſe dada ſentencia que la tornaſſe, deuela entregar a aquel que la vencio, con todas las otras coſas que ouo por razon della. (1) Pero, ſi de mientra que era tenedor della, vendieſſe, o enagenaſſe alguna coſa de tal herencia, eſtonce, ſi auia buena fe en teniendo la heredad, cuydando que era ſuya, dezimos, que ſi aquella coſa que vendio, pudiere cobrar por aquel miſmo precio, o por menos, que recibio por ella, tenudo es de la comprar, (2) e de tornarla al verdadero heredero que la vencio. E ſi la non pudiere auer, non es tenudo de dar por ella, mas de aquel precio que recibio. (3) Mas ſi aquel que la vendieſſe, ouieſſe mala fe en teniendo la herencia, tenudo es de tornar aquella coſa miſma que vendio, ſi la pudiere auer en alguna manera. E ſi auer non la pudiere, deue dar por ella, tanto quanto mas pudiere valer, (4) a aquel que vencio la herencia por juicio.

LEY VI.

Que aquel que es tenedor de la herencia, como non deue, ſi ſe muriere alguna beſtia, o alguno de los ganados entre tanto, la deue pechar a los herederos.

COmençado (1) ſeyendo el pleyto, por demanda, e por reſpueſta, contra alguno, ſobre la heredad de que fueſſe tenedor a mala fe; (2) ſi entre aquellos bienes de la herencia fueſſen algunas beſtias, o ganados, maguer ſe murieſſen de entermedad, o por otra razon, en tal tiempo como eſte; tenudo ſeria de la pechar al heredero, ſeyendo eſte tenedor vencido de la

---

tutionem fructuum: ſed quoad periculum interitus, vide quod habetur *in leg. illud, ff. eod. & infra eod. lib. 6.*

(8) *Puede tener.* Et ſic etiam malæ fidei poſſeſſor deducit expenſas factas, cauſa quærendorum fructuum, ut hic, & *in dict. leg. fundus quod, ff. famil. bercif. L. ſi à domino, §. fin. ff. de petit. bæred.* ſive ante litem conteſtatam, vel poſt percipiantur fructus: & an extent vel non. Quid autem ſi nullus fructus perceptus fuit, an deducat expenſas malæ fidei poſſeſſor? Azor *in ſum. C. de petit. bæred.* dicit, quòd non per *leg. quod ſi ſumptus, ff. eod.* vbi vide gloſſ. & idem tenet ibi Paul.

LEX V.

Poſſeſſor condemnatus hæreditatem reſtituere, tenetur reſtituere non ſolùm hæreditatem, ſed etiam quidquid ejus occaſione quæſivit, etſi rem hæreditariam diſtraxit, tenetur eam redimere minori, vel æquo pretio, quod habuit: ſi autem bonam fidem habuit, tenetur ad pretium dumtaxàt receptum, malæ fidei tamen poſſeſſor tenetur rem, aut quantum magis potuit valere, reſtituere. Hoc dicit.

(1) *Razon della.* Adde *L. item veniunt, in princ. cum §. ſequenti, L. ſed etſi lege, §. fin. cum ſequentib. uſque ad leg. niſi ex re, ff. de petition. bæred.* & tenebitur poſſeſſor hæreditatis refundere penas, quas percipit, ut *in leg. utrum, & in leg. poſt ſenatuſconſultum,* ubi Angel. *ff. eod.* ſive fuerit poſſeſſor bonæ fidei, ſive malæ fidei, niſi ſit pœna ratione contumaciæ, vel injuriæ ſibi factæ, *L. at ubi, ff. eod.* Paul. ibi *ſub leg. utrum,* ubi poſt Angel. de pœna compromiſſ. occaſione rei hæreditariæ, quod veniat in petitione hæreditatis. Item & reddet etiam inhoneſtos quæſtus, *L. ſi poſſeſſor, & L. ancillarum, §. fin. ff. eod.* nota etiam, quòd etſi malæfidei poſſeſſor, vel bonæfidei emit aliquam rem neceſſariam hæreditati, non poterit, niſi ab eo evincatur hæreditas illam ſibi retinere, & refundere pretium, ut eſt bonus text. *in dict. leg. veniunt, in princ.* ex quo Bald. ibi colligit arg. optimum ad prælatos intruſos ementes aliquam rem neceſſariam prelaturæ, vel beneficio, vide ibi per eum, & Paul. de Caſt.

(2) *Comprar.* Nota hoc benè *ad leg. quod ſi in diem, §. idem Julianus, & L. ſed etſi lege, §. item ſi res diſtraxit, ff. de petition. bæredit.* & vide *in leg. ſi poſſeſſor, §. penult. & final. ff. eod.*

(3) *Recibio.* Concordat *cum dict. §. idem Julianus,* & quid ſi bonefidei poſſeſſor habeat rem, & pretium? Vide L. *ſi rem, & pretium, ff. eod.* & adverte, quòd ſi verus hæres prius egit contra venditorem; & prætium eſt conſequutus, non poterit poſteà petere rem ab emptore: cùm videatur ratificaſſe venditionem, & non debet habere rem, & pretium, ut *in dict. §. item ſi rem, & §. etſi minori.* Si verò non egit contra venditorem, & agit contra emptorem ad rem rei vendicatione, an poſsit exceptione repelli ab emptore, eo quod emiſſet à bonæfidei poſſeſſore? Dic ut habetur *in dict. §. item ſi rem,* ſecundum quod declarat ibi Paul. de Caſtr. nam in tribus caſibus poſſet exceptione verum hæredem repellere. Primus eſt, quando concurrunt duo, ſcilicèt, quòd ipſe emptor habet regreſſum de evictione contra venditorem, & quòd venditor conſumpſerat pretium, & non eſt ex eo factus locupletior, tunc enim emptor habet exceptionem ex perſona venditoris ne teneatur ultra quam facere poteſt. Secundus, quando venditor compareret in judicio, & ipſum ſupra ſe ſuſceperit, quia tunc emptor habet exceptionem ex perſona ſua, ut conveniatur auctor ſuus, qui ſe offert liti, & non ipſe tertius, quando prius egit contra venditorem ad pretium, ut ſupra dixi. Sed quid ſi venditor factus eſt locupletior, & emptor conveniatur, an poſſit uti exceptione aliqua contra verum hæredem? Vide per gloſſ. *in dict. §. item ſi rem,* in verbo *exceptione non repellatur, in fin.* & diſtingue: ut per Bart. ibi, *col. 2. verſ. pro bujus declaratione.*

(4) *Valer.* Hic enim dolo deſiit poſſidere, quia erat poſſeſſor malæfidei unde ratione doli tenetur ad verum pretium, & quatenùs juretur in litem potius ad pœnam, quàm ad intereſſe, ut *L. ſi poſſeſſor. §. fin.* & *in leg. nec ullam, §. pen.* aliàs incipit *etiam, ff. de petition. bæred.* & declarat Paul. *in dict. §. item ſi rem,* & adde Azor. *C. eod. in ſum. col. 3.* ibi, cum dicit. Item veniunt, & ea, quę quis dolo deſiit poſidere, ſi ſtant non deperdita, vel diminuta, vel ſi reus ab emptore nullo modo recipere poteſt, juratur contra eum in litem, & iſta dicta Azo. ſequitur hic iſta lex.

LEX VI.

Tenetur malæfidei poſſeſſor de interitu rei hęreditariæ poſt litis conteſtationem, eveniente autem non, ſed poſſeſſor bonęfidei non tenetur de interitu ullo tempore litis. Hoc dicit. Concordat *L. item ſi verberatum, ff. de rei vendicat.*

(1) *Comenzado.* Ortum habet *à leg. illud, in princip. verſic. quid enim ſi poſt litem conteſtatam, ff. de petit. bæred. & L. & non tantùm, §. veniunt, eod. tit.*

(2) *Mala fe.* Quia qui verè eſt poſſeſſor malæfidei, ſi poſteà controverſia ei moveatur, periculum fatalitatis, vel interitus rerum ſpectat ad eum, ut *in dict. illud.*

la heredar por jucio. Mas ſi eſte daño vinieſſe en las beſtias, o en las otras coſas de la herencia, ante que el pleyto fueſſe comenzado ſobre ella, non ſeria tenudo de lo pechar, quando acaeſcieſſe ſin culpa del. (3) Pero ſi eſte, que fueſſe aſsi vencido, era tenedor de la herencia a buena fe, (4) cuydando que auia derecho de la tener, eſtonce el daño que acaeſcieſſe, aſsi como de ſuſo diximos, non ſeria tenudo de lo pechar. Ca aſſaz abonda (5) al heredero, que cobre la heredad, e las coſas que y ſon falladas biuas al tiempo del juizio que dan contra el tenedor, que non auia derecho de la tener.

LEY VII.

Por quanto tiempo puede perder el heredero la herencia, non la demandando.

TEnedor podria el ome ſer de la heredad agena, en tres maneras. La primera es, quando aquel que la tiene, cuyda auer derecho en ella por alguna razon, e non lo ha. E eſto ſeria, ſi la ouieſſe comprado de alguno qne non ouieſſe derecho en ella, cuydando que era ſuya; o ſi alguno fueſſe eſtableſcido por heredero en algund teſtamento, que deſpues fueſſe reuocado, non lo ſabiendo el. E en tal caſo como eſte dezimos, que ſi aquel que dize que ha derecho en tales bienes como eſtos, non los demandare en juizio, faſta diez años, (1) a aquel que

Ley 5. tit. 15. lib. 4. Recop. L. 19. tit. 6. lib. 3. L. 4. tit. 13. lib. 4. Recop. Ley 6. tit. 15. lib. 4. Recop.

Ad intelligentiam huyus legis vid. Rodericus Suarez, in L. ... de las herencias lib. 3. fori n. 12 et Seqq. ubi Valder pag. mihi 352. et seq.

---

(3) *Sin culpa del.* Nam ſi culpa teneretur etiamſi ante litem conteſtatam res pereat, ut hic, & *in dict. leg. & non tantùm, §. veniunt.*

(4) *Buena fe.* Quia licèt poſt litem conteſtatam omnes poſſeſſores efficiantur æquales, & dicantur predones, ut *in leg. ſed ſi L. §. ſi ante litem, ff. de petit. bæred.* hoc procedet quantum ad fructus poſteà collectos, vel colligendos, ut quilibet teneatur de perceptis, & percipiendis, ſecùs verò quoad interitum rei, nam tunc eſt differentia inter malæfidei poſſeſſorem verè, & à principio, & inter malæfidei poſſeſſorem fictè per litis conteſtationem, qui à principio fuit bonæfidei, nam iſte non tenebitur de interitu, ſine dolo, & culpa ſua, ut hic, & *in dict. leg. illud.* Si tamen talis bonæfidei poſſeſſor à principio poſteà efficiatur malæfidei verè propter ſcientiam rei alienæ, idem eſſet in eo, quoad talem interitum: ſicut in malęfidei poſſeſſore ab initio, & ſic iſte poſt litem conteſtatam teneretur, de interitu, ſecundum Bart. *in dict. leg. illud, & in leg. in fundo, ff. de rei vendic.* quod limita ſecundum Paul. *in dict. leg. illud,* niſi res fuiſſet eodem modo peritura penès actorem, ſi fuiſſet reſtituta, quia tunc præterita bona fides excuſaret illum ab interitu, ut notat gloſſ. *in leg. item ſi verberatum, in fin. ff. de rei vendic.* & facit *dict. L. illud,* & idem ſi habuiſſet juſtam cauſam litigandi, ut ibi notatur.

(5) *Abonda.* Nota iſtam rationem, & alia habetur *in dict. leg. illud,* quia ſcilicèt non debuit propter metum hujus periculi jus ſuum indiſcuſſum relinquere.

LEX FINALIS.

Poſſeſſor hæreditatis præſcribit eam per decem annos inter præſentes, aut viginti inter abſentes, ſed malæfidei poſſeſſor cum titulo, vel ſine eo, præſcribit triginta annis, quæ præſcriptio currit contra minorem vigintiquinque annorum ea ætate durante. Hoc dicit.

(1) *Faſta diez años.* Habes hic, quod petitioni hæreditatis preſcribitur decem annis à poſſidente, cum titulo, & bonafide. Et idem probatur *in leg. bæreditatem, C. in quib. cauſ. ceſſ. long. temp. præſcript.* & *in leg. fin. C. de Edict. D. Adrian. tollend.* Sed contra hoc opponitur: quia petitio hæreditatis non datur contra titulo poſſidentem, L. *regulariter, ff. de petit. bæredit.* Cujus ratio eſt, ut declarat Bart. *in leg. bæredit. C. eod.* quia in petitione hæreditatis agens, fundat ſe ſolum ex titulo ſuo, & poſſeſsione defuncti, licèt enim defunctus non fuerat dominus: nihilominùs venit in petitione hæreditatis, L. *& non tamen, ff. eod.* ſed ille qui poſſidet titulum, habet titulum, & poſſeſsionem, & ſic æquale jus cum actore, unde in pari cauſa melior eſt conditio poſſidentis, *cap. in pari de regul. jur. lib. 6. L. ſive autem, circa princip. & §. 1. ff. de publicia.* & hæc eſt veriſsima ratio ſecundum Bart. quam etiam dat Bald. *in dict. leg. bæreditatem,* & poterit de hoc opponi per reum, non ſolùm ante litem conteſtatam: ſed etiam poſt litem conteſtatam, ſecundum Bart. *in leg. cogi. verſic. quare, 1. C. eod.* eſt enim hæc exceptio peremptoria: & ſic videtur impoſſibile, quod petitio hæreditatis excludatur præſcriptione longi temporis: cùm talis præſcriptio non procedat: niſi adſit titulus, *L. nullo, C. de rei vendic.* & L. *Celſus, ff. de uſucap.* Sed reſponde, quòd aliqui ſunt caſus, in quibus petitio hæreditatis datur etiam contra tit. poſſidentem, de quibus per gloſſ. *in dict. leg. bæreditatem.* Quibus adde alium caſum ſingularem, ſcilicèt, quando talis titulus fuiſſet acquiſitus poſt mortem defuncti: nam tunc talis titulus non obſtaret, ſecundum Bald. ſingulariter *in leg. fin. in 9. & 11. opoſit. C. de Edict. D. Adrian. tollend.* ſed iſtud dictum Bald. impugnatur ibi à Salic. & Alex. *col. pen. ubi latè,* & tamen poteſt ſalvari dictum Bald. cùm talem titulum acquiſierit ab eo, qui poterat conveniri petitione hæreditatis, & malafide, ſeu lite pendente talis titulus fuit acquiſitus, ut colligitur ex verbis Bart. *in dict. leg. cogi. ad fin.* & tradit Alex. *in dict. leg. fin.* adde etiam Alex. *conſil. 73.* incipit *punctus talis eſt, 5. volum.* ubi latè impugnat etiam iſtud dictum Bald. & ibi fundat ſingulariter, quòd licèt petitio hæreditatis non poſſit dari contra titulo poſſidentem, etiamſi talis titulus acquiratur poſt mortem defuncti: tamen ſi agatur ex remedio, *dict. L. fin. C. de Edict. D. Adrian. tollend.* de quo ſupra eod. *in leg. 2.* poterit agi contra titulo poſſidentem, ſi poſt mortem defuncti talis titulus fuit acquiſitus, videas ibi per eum, adde etiam, quòd contra poſſidentem titulo putativo, benè datur petitio hæreditatis: ceſſat enim tunc dicta ratio reddita per Bart. & alios, ut tradit Alex. *conſil. 85. viſo themate, 2. vol. col. 1.* & licèt error habeatur pro juſto titulo, quantum ad uſucapionem, & pręſcriptionem: non tamen habetur pro titulo quantum ad repellendum agentem petitione hæreditatis, vel interdicto *quorum bonorum* ſecundum gloſſ. & Bart. *in leg. 1. ff. quorum bonor.* & probatur hoc *in iſta leg. partit.* ibi, *e ſi alguno fueſſe eſtableſcido por heredero en algun teſtamento, que deſpues fueſſe reuocado non lo ſabiendo el.* Et adde gloſſ. *in dict. leg. bæreditatem,* & Paul. de Caſtr. *in leg. 1. ff. pro bæred.* Contrarium tamen: imò, quòd error juſtus habeatur pro titulo, etiam ad excluſionem petitionis hæreditatis voluit gloſſ. *in leg. pen. & fin. ff. pro legat.* quam ſequitur Bald. *in dict. leg. nullo, C. de rei vendic. col. 1.* Alex. *conſil. 89.* incipit, *Excellentiſsimi, col. 3. vol. 5.* dicit differentiam debere fieri inter titulum univerſalem, & ſingularem: ut titulus univerſalis putativus, & erroneus, ſufficiens ad præſcriptionem, non fiat, ſi non eſt præſcriptum ad excludendum petitionem hæreditatis, & ita procedat quod dicit gloſſ. & Bart. *in dict. leg. 1. ff. quor. bonor.* ſi tamen eſſet titulus ſingularis, licèt lucrativus, excluderet petionem hæreditatis: & quòd ita procedat gloſſ. *in dict. leg. pen. & fin.* & Bald. *in dict. leg. nullo.* & eſt ratio diverſitatis, ſecundum eum: quia contra habentem titulum verum univerſalem, datur petitio hæreditatis: ac ſi titulum non haberet, *L. etiam*

§.