

ellos la accion *mandati*, sino la *negotiorum gestorum*, (1) que se dá contra el que cuidó de los negocios de el ausente, ó ignorante sin su mandato. (2) Y lo segundo, porque los hizo de necesidad por su privativa utilidad en defender su parte, y no la de los coherederos; por lo que solo en el caso de haber satisfecho algunos mas por la defensa de todos, deberán abonarle el exceso. (3)

85 Y si el hermano, ó heredero presente no poseía la herencia, por lo que no la defendió, antes sí la pidió toda para sí á quien la tenia, diciendo ser unico heredero, por haber fallecido otro que se habia ausentado, y despues de obtenida en juicio, parece el coheredero ausente, y pretende la mitad, y el presente se resiste á entregarsela, pretestando haberse declarado solamente á su favor, y no al del coheredero que no litigó; en este caso deberá comunicar con él la victoria del pleyto, y cederle su derecho por mitad, para que la perciba de los poseedores; y si está en posesion de ella, entregarsela, pues la victoria, ó sentencia aprovecha al coheredero segun derecho. (4) Lo qual se entiende, pagandole las expensas á proporcion. (5)

(1) Ley Hæres ejus, §. Non ff. Familæ erciscund. Ayor. part. 3. tantum. ff. Familæ erciscund. quæst. 18.

(2) §. 1. Institut. de Obligation. (4) Ley Si hæres unus 7. ff. quæ ex quasi contract. y ley 2. ff. Familæ erciscund. de Negot. gest.

(3) Ley Ex parte 39. al princ. (5) Ayor. dicha part. 3. quæst. 19. de Partition.

## CAPITULO IV.

DEL MODO DE DIVIDIR ENTRE el conyuge superstite, y herederos del difunto los gananciales adquiridos constante su matrimonio, y mientras está la herencia proindiviso, y las mejoras hechas en los bienes libres y vinculados de ambos conyuges; y de qué bienes se han de satisfacer la dote, y donacion *propter nuptias*, que dieron, ó prometieron á sus hijos.

## SUMARIO.

## §. I.

1. al 3. **Q**ué caudal se llamaganancial, ó multiplicado, y cómo se ha de dividir entre los conyuges.

4. No constando qué bienes entró cada conyuge en su matrimonio, todos se entienden adquiridos durante éste.

5. En la Ciudad de Xeréz de los Caballeros, Villa de Alburquerque, y en otros Pueblos se observa el fuero del Baylio.

6. 7. Son gananciales, y se deben dividir entre marido, y muger los bienes que ambos compran, ó el uno solo, durante su matrimonio, con el dinero comun, ó del uno, excepto en ciertos casos.

8. 9. 10. Es comunicable entre los conyuges la comodidad del usufructo de finca que el uno lleva en propiedad al matrimonio, y durante éste se consolida con ella; pero no el derecho de usufructuar. T



lo propio milita quando el marido adquiere despues de casado el de algunos bienes.

11. 12. Si serán, ó no comunicables á los conyuges los frutos de la parte de herencia, ó legado que el testador dexó á alguno de ellos, y se vencieron despues de su muerte, aunque sobre validacion de la herencia, ó legado haya pleyto, y por este motivo tarde en hacerse la particion: y quando durante el primer matrimonio se empieza pleyto sobre la pertenencia de ciertos bienes á alguno de ellos, y por haber muerto antes de concluirse, dexando hijos, se vuelve á casar el superstite, y el pleyto se termina durante el segundo matrimonio?

13. Se comunica por mitad entre los conyuges el precio del fundo patrimonial que el marido retraxo por derecho de sangre, pero no el fundo.

14. 15. El valor de los oficios de Regidor, Escribano, Procurador, y otros que los conyuges compran durante su matrimonio, es comunicable á entrambos; pero se han de adjudicar por el que tengan al tiempo de la division, aunque hayan costado menos.

16. 17. 18. Teniendo com-

prado el marido algun oficio, y no pagado enteramente su precio, ó estando gravado con algun censo, y casandose, y acabando de pagarlo despues, ó redimiendo el censo con el dinero dotal, ¿si tendrá parte en el mismo oficio la muger, ó se la comunicará la mitad del mayor valor que tenga al tiempo de disolverse el matrimonio?

19. 20. Es comunicable á los conyuges la donacion remuneratoria que se les hace constante su matrimonio.

21. Se les comunican tambien los bienes castrenses adquiridos con el caudal de ambos, y no de otro modo.

22. Y lo que adquiere el marido con los oficios de Juez, Abogado, Escribano, y otros quasi castrenses.

23. El precio de la finca vendida con el pacto de retrovendendo antes del matrimonio, y recuperada durante éste, se comunica á ambos conyuges.

24. Los partos de las siervas son comunicables á los conyuges.

25. ¿Si lo será, ó no lo que los parientes del marido donan á su muger, ó los de ésta á aquel al tiempo, ó despues de casarse?

26. 27. 28. Si se comuni-

carán, ó no al marido los réditos de censo, el usufructo, pension, legado annuo, ó renta vitalicia que la muger lleva á su matrimonio?

29. A la muger casada cómo se transfieren el dominio, y posesion de los bienes gananciales?

30. El marido se constituye verdadero dueño de los gananciales durante su matrimonio.

31. 32. La muger disuelto el matrimonio, si podrá repetir su parte de los terceros poseedores, y deudores sin cesion de su marido, ni de sus herederos?

33. En el matrimonio putativo cómo se comunican los gananciales á los conyuges? y qué privilegios tiene la dote?

34. al 43. Cómo se han de dividir los gananciales entre hijos de dos, ó mas matrimonios?

## §. II.

44. 45. **E**L conyuge que comete delito, por el que debe perder los gananciales, ó parte de ellos, si percibirá, ó no la en que por el delito sea condenado.

46. Quedandose la muger en su casa, sin haber ido á

habitar con su marido, si la tocará, ó no algo de los gananciales que éste lucró en su intermedio?

47. 48. Si el esposo antes de conducir la esposa á su casa, recibe su dote en dinero, y con él adquiere algunos gananciales, ¿si se la comunicarán, ó no?

49. El marido que echó á su muger de su casa sin causa legitima, debe comunicarla los gananciales que adquirió mientras existió fuera. Y lo propio milita para con ella, quando sin motivo justo no quiere vivir con él.

50. Separandose marido, y muger con legitima dispensacion, qué hacen suyo?

51. 52. Si por motivo grave se separan marido, y muger, ¿qué llevarán de los gananciales antes, y despues de su separacion adquiridos?

53. al 56. ¿En qué pena incurria antiguamente, é incurre hoy la muger adultera: qué bienes pierde: si deberán aplicarse, ó no á su marido los que tiene quando comete el adulterio y los que recaen en ella durante el pleyto de divorcio: y cuáles perderá, si estando viuda, vive luxuriosamente?

57. al 61. Renunciando la muger los gananciales, si per-



percibirá, ó no algo de ellos?

62. Quando ningun pacto intervino acerca de los gananciales, ¿qué se debe tener presente para su division?

63. Enagenando el marido con dolo, ó sin él los gananciales, si participará, ó no de ellos su muger.

64. 65. 66. Donando el marido los gananciales, ó consumiendolos en vicios, ¿si competirá, ó no á su muger repeticion contra él por la parte que donó, ó dispuso?

67. Muger casada si podrá, ó no donar su dote, y gananciales, y dar limosna sin licencia de su marido?

68. 69. 70. ¿Quando quedará, ó no obligada la muger por la fianza que su marido hizo?

71. 72. Aceptando la muger los gananciales, y por que no son suficientes para satisfacer las deudas, renunciandolos luego, ¿si estará, ó no obligada á su satisfaccion?

## §. III.

73. **N**O se comunican á la muger las mejoras que su marido hace en las Fortalezas, Lugares, y heredamientos de su Mayoralazgo.

74. 75. ¿Cómo se han de

dividir las mejoras hechas en los bienes libres de marido, y muger?

76. 77. Haciendo gastos, ó reparos el marido en las fincas dotales no estimadas, ya sean utiles, necesarios, ó voluntarios, y haya, ó no otras gananciales, ¿si tendrá, ó no derecho á su repeticion, y retencion de ellas para su cobro?

78. 79. Siendo utiles, ó necesarios los gastos referidos, ¿cómo se han de dividir?

80. 81. Mejorando el marido los bienes dotales, y mandando en su testamento que sus herederos entreguen libremente á su muger los que llevó á su poder, ó la restituyan su dote, ¿si deberán cumplirlo, ya haya, ó no frutos pendientes en ellos, y los herederos sean legitimos, ó extraños?

82. al 85. ¿Marido, si podrá, ó no repetir los gastos que hizo en las enfermedades de su muger, y en su funeral?

## §. IV.

86. al 96. **M**uriendo uno de los conyuges, y dexando herederos legitimos, ó extraños, si el ruperstite conserva en su poder mucho tiempo los bienes

nes de todos, y con los frutos que producen durante la proindivision, adquiere gananciales, cómo se han de dividir?

97. Muerto el marido, cesa la sociedad que tenia contrada con alguno: y si su muger era partícipe en ella, percibirá la mitad de la porcion que á su marido tocaba.

98. Si entre el socio, y herederos del marido, y viuda de éste se renovó la sociedad, se debe comunicar entre todos lo que con el nuevo consentimiento hicieron: y aunque no haya contraido nueva sociedad, se comunicará el lucro percibido de la cosa de la anterior.

99. No se comunica el lucro adquirido de cosa que no es de la sociedad. Y el heredero del socio difunto debe continuar la incobada por éste.

100. A la viuda del conductor de alcavalas, á otros derechos públicos, ¿si se deberán comunicar, ó no las utilidades, y pérdidas de esta locacion?

101. Siendo Mercader el marido, y prosiguiendo su viuda el mismo negocio, se la comunicarán sus utilidades, ó pérdidas.

102. No siendo Merca-

der, ni teniendo negocio alguno su viuda, ni herederos, aunque posean la herencia proindiviso, no se conceptúa contrada entre ellos sociedad, sino lo pactan. Y lo mismo sucede entre los hermanos, sin embargo de que comuniquen entre sí todos los frutos de las heredades paternas.

103. Habiendo fallecido la madre dexando mejorado á uno de sus hijos, si el padre poseyó todos los bienes proindiviso, y se aumentaron con el transcurso del tiempo, ¿si se aumentará, ó no la mejora?

## §. V.

104. 105. 106. **D**E qué bienes se han de pagar á los hijos la dote, y donacion propter nuptias, que sus padres juntos, ó el padre solo les ofrecieron, ya haya, ó no gananciales, y en caso de haberlos, alcancen, ó no al total de la oferta?

107. 108. ¿Quando podrá, ó no la madre prometer dote á su hija de los gananciales sin licencia de su marido?

109. Si despues de haber prometido marido, y muger juntos cierta dote á su hija, renunciare aquella los ganancia-



ciales, de qué bienes se pagará?

110. Habitando marido, y muger en Pueblo, en que no se comunican los gananciales, ¿si podrá repetir, ó no ésta de aquel lo que él prometió á la hija de ambos?

111. La dote, y donacion, que el padre, ó madre despues de viudos ofrecen á sus hijos, ¿de dónde se ha de satisfacer?

112. El hijo, ó hija que fue dotada por sus padres juntos, ¿qué debe colacionar por muerte del primero?

113. Si habiendo gananciales, y estando los bienes proindiviso, dió, ó ofreció la madre viuda dote á una hija, ó hizo donacion propter nuptias á un hijo de su matrimonio, sin expresar de qué bienes las daba, ó hacia, ó el padre les dió algo estando ya dotados antes ¿de cuáles se entiende dado?

114. 115. Si el padre solo dió, ó prometió dote á su hija, ó hizo donacion propter nuptias á su hijo, habiendo gananciales, ¿qué deberán colacionar por su muerte?

116. Mejorando el padre á un hijo en el tercio de sus bienes, y consignandoselo en finca lucrada constante su matrimonio, que le entrega, ¿si

valdrá la mejora en el todo, ó solo en la mitad perteneciente al mejorante?

117. 118. No habiendo gananciales en el matrimonio, si el padre promete dote á su hija, ó donacion propter nuptias á su hijo, ¿de qué bienes es visto prometersela?

119. Si el padre administrador de los bienes adventicios de la hija la prometiére dote de éstos, y de los suyos, sin expresar la cantidad de unos, ni otros, ¿de cuáles se presume dotada?

120. Si el padre que casó una hija, y la dió cierta dote, casa despues otra, y la ofrece tambien dote de sus bienes, y de los de la misma hija, ¿cómo se entiende ser dotada ésta?

121. Padre, madre, y abuelo ¿si estarán, ó no obligados á alimentar, y dotar á sus hijos, y nietos naturales?

122. Quando la madre, y abuela curadoras de su hija, y nieta administran sus bienes, si las dotan, ¿de cuáles se entiende dotarlas?

123. Si las ofrecen en dote mas que lo que importan sus bienes, ¿de cuáles es visto prometersela?

124. Ofreciendo el padrastro, y la madre, ó el pa-

padre, y la madrastra juntos dote, ó donacion al entenado, ó entenada, ¿de qué bienes se presume habersela prometido?

125. Para poder repetir el padrastro los alimentos que dió á su entenado, ó hijastro, ¿qué circunstancias son precisas?

126. 127. Si muertos los padres, habitaren juntos hermano, y hermana, poseyendo los bienes proindiviso, y durante la proindivision se casare la hermana, y su hermano la dotare, sin expresar de qué bienes, ¿de cuáles se entiende dotarla?

## §. I.

QUÁLES SE LLAMAN BIENES gananciales, y se comunican á los casados: y cómo se han de dividir entre hijos de dos, ó mas matrimonios.

**D**Educidos los bienes, que el marido, y su muger acreditaren haber puesto por fondo, y entrado en su sociedad conyugal al tiempo de casarse, y despues de casados (ya sean, ó no enteramente suyos, pues una vez que entran en el fondo de ella, deben sacarse al tiempo de su disolucion antes que todo, aunque sean ajenos, si no se entregaron á sus dueños mientras subsistió, para que se los pague el que los llevó, y á este fin aplicarsele,) y las deudas contraidas constante su matrimonio verdadero en la forma, y terminos explicados en el anterior capitulo, es incremento, y utilidad de la misma sociedad todo el residuo, y como ganancial, ó multiplicado se debe comunicar en estos Reynos de Castilla, y dividir por mitad entre los dos, si viven juntos, segun lo ordena la ley 2. titul. 9. lib. 5. Recop. que dice: Toda cosa que el marido, y la muger ganaren, ó compraren estando de consuno, hayanlo ambos por medio, y si fuere donadío de Rey, y lo diere á ambos, hayanlo marido, y muger: y si lo diere al uno, bayalo solo aquel á quien lo diere. Lo qual era al contra-